



2 (23) 2023



@law_journal



lawresearch.ru



2658-512X

УДК 347.965.42
DOI 10.34076/2658_512X_2023_2_24

Коковихина Полина Олеговна

plinakok@gmail.com

Студентка юридического факультета Российского государственного университета правосудия

Научный руководитель:

Ващекин Андрей Николаевич

Профессор кафедры информационного права, информатики и математики Российского государственного университета правосудия
Кандидат экономических наук, доцент

Профессиональные компетенции и роль адвоката в примирении сторон

Коковихина П.О. / Профессиональные компетенции и роль адвоката в примирении сторон // Уральский журнал правовых исследований. 2023. № 2. С. 24–28. DOI 10.34076/2658_512X_2023_2_24

Аннотация:

В статье рассмотрены профессиональные компетенции адвоката в примирительных процедурах сторон, применение которых на практике активно распространено в зарубежных странах, и приобретает популярность в России, поскольку обеспечивает экономию времени и ресурсов. В качестве исследовательской автором была поставлена задача установить сферы деятельности юриста и его функции в процессе примирения сторон конфликта. Также в статье приводится опыт ряда зарубежных стран в применении процедуры медиации в разрешении гражданских споров, в частности, США, где институт медиации впервые получил широкое распространение. Особое внимание уделено раскрытию сути примирительных процедур, их особенностей. При проведении исследования автором было выявлено несколько ролей профессионального адвоката: в первую очередь, он может быть представителем стороны спора, участвующей в альтернативной процедуре урегулирования спора (медиации или переговоры), также он имеет право выступать в роли медиатора, нейтрального посредника между конфликтующими сторонами при условии, что юрист соответствует требованиям, предъявляемым законодательством к статусу медиатора. Приведены различия в деятельности адвоката и медиатора, раскрыты функции каждого участника медиации. Оценены перспективы развития альтернативных способов урегулирования споров в России, названы преимущества данных способов по отношению к традиционному судебному процессу. Отмечено, что примирительные процедуры оказываются эффективными не только в частных спорах, но и в публичных. Рассмотренная тема является актуальной, поскольку проблема ограниченности временных и финансовых ресурсов общества возрастает, субъекты правоотношений находятся в поиске наиболее эффективных и экономических способов урегулирования споров. Деятельность адвоката напрямую связана с разрешением правовых споров, прослеживается четкая взаимосвязь между функциями профессионального представителя и результатом примирительной процедуры.

УДК 347.965.42
DOI 10.34076/2658_512X_2023_2_24

Polina O. Kokovikhina

plinakok@gmail.com

Law Faculty, Student
Russian State University of Justice

Academic Supervisor:

Andrey N. Vashchekin

Professor of the Department of Information Law, Computer Science and Mathematics of the Russian State University of Justice
Candidate of Economic Sciences, Associate Professor

Professional Competencies and the Role of Lawyers in the Reconciliation of the Parties

Polina O. Kokovikhina / Professional competencies and the role of lawyers in the reconciliation of the parties // *Ural Journal of Legal Studies*. 2023. No. 2. P. 24–28. DOI 10.34076/2658_512X_2023_2_24

Abstract:

The article examines the professional competencies of a lawyer in the conciliation procedures of the parties, which are actively distributed and used in practice in foreign countries, and are gaining popularity in Russia, since they save time and resources. As research tasks, the author defined the goal: to establish the areas of activity of a lawyer and his functions in the process of reconciliation of the parties to the conflict. The article also cites the experience of a number of foreign countries in the application of mediation procedures in the resolution of civil disputes, in particular the United States, where the institution of mediation was first widely used. Special attention is paid to the disclosure of the essence of conciliation procedures, their features. During the research, the author identified several roles of a professional lawyer: first of all, he can be a representative of a party to a dispute participating in an alternative dispute settlement procedure (mediation or negotiations), he also has the right to act as a mediator, a neutral mediator between the conflicting parties, provided that the lawyer meets the legal requirements for the mediator figure. The differences in the activities of a lawyer and a mediator are given, the functions of each participant in mediation are disclosed. The prospects for the development of alternative dispute resolution methods in Russia are evaluated, the advantages of these methods in relation to the traditional judicial process are named. It is noted that conciliation procedures are effective not only in private disputes, but also in public ones. The considered topic is relevant, since the problem of limited time and financial resources of society is increasing, the subjects of legal relations are in search of the most effective and economical ways to settle disputes. The activity of a lawyer is directly related to the resolution of legal disputes, and there is a clear relationship between the functions of a professional representative and the result of a conciliation procedure.

Ключевые слова:

адвокат, профессиональные компетенции, примирение сторон, представительство, медиация.

Keywords:

lawyer, professional competence, reconciliation of the parties, representation, mediation.

Развитие общественных отношений всегда сопровождалось конфликтами различной природы. С появлением государства и права регулирование споров между людьми приобрело правовой характер, а усложнение связей и отношений в обществе породило постоянный количественный рост правовых споров между гражданами и организациями.

На сегодняшний день наиболее популярным и эффективным способом урегулирования конфликтов является судебное разбирательство, при том, что этот вид разбирательства имеет существенные недостатки. Немаловажным представляется то обстоятельство, что традиционное состязательное разрешение споров, несмотря на предпринимаемые технологические и организационные усилия по оптимизации судебной работы, требует длительных регламентированных процедур и приводит к значительным финансовым затратам сторон [1, с. 29]. Кроме того, судебное решение по делу не может отвечать интересам обеих сторон, и несогласные с судом участники процесса после вынесения решения по делу могут обратиться в вышестоящие инстанции, что значительно затягивает разрешение конфликта.

Весомую альтернативу судебному разбирательству представляет институт медиации, который уже давно применяется в европейских странах и США, где он является крайне популярным способом решения споров. Например, в США еще в 1947 г. был создан специальный орган – Федеральная служба по медиации и примирительным процедурам. В Англии и Уэльсе процедура медиации стала применяться в 1989 году. В России законодательное закрепление данного института как способа досудебного урегулирования споров состоялось в 2010 году, когда был принят Федеральный закон от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»¹.

Как известно, адвокаты, обладая особым статусом советника по правовым вопросам, являются главными субъектами, участвующими в процессах урегулирования правовых споров. В процессе своей деятельности они оказывают профессиональную юридическую помощь своим клиентам. Согласно п. 2 ст. 7 Кодекса профессиональной этики адвоката предупреждение судебных споров является составной частью оказываемой адвокатом юридической помощи². На основании данной статьи можно сделать вывод, что адвокат обязан поддерживать и использовать альтернативные способы примирения сторон в случаях, когда это возможно. В научной литературе примирение сторон как форма урегулирования спора и медиация обычно рассматриваются как составная часть гражданского судопроизводства [2, с. 108-116].

Решение правовых споров при использовании примирительных процедур призвано экономить время, денежные средства и силы спорящих сторон, которые для достижения этих обоюдных целей должны прилагать встречные усилия для достижения взаимовыгодных договоренностей в рамках юридического конфликта.

1 «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»: федер. закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (последняя редакция) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2010. № 31. Ст. 4162.

2 Кодекс профессиональной этики адвоката (принят первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г.) (с изменениями и дополнениями, утвержденными третьим Всероссийским съездом адвокатов 5 апреля 2007 г.) // URL: <https://fparf.ru/> (дата обращения 10.04.2023).

Поэтому в современной юридической науке предлагается под термином «альтернативные способы (процедуры) разрешения спора» понимать «систему взаимосвязанных действий сторон и иных лиц по рассмотрению возникшего спора, направленных на его внесудебное урегулирование или разрешение с использованием примирительных или иных не запрещенных процедур, осуществляемое, как правило, на основании добровольного волеизъявления сторон» [3, с. 15]. Основной особенностью альтернативной процедуры разрешения споров является статус участников конфликта. Стороны в этой процедуре имеют равные права, что является важным при заключении эффективного и исполнимого соглашения между спорящими субъектами. В данном случае важно отметить, что основным принципом гражданского судопроизводства является равенство сторон.

При рассмотрении деятельности адвоката в рамках альтернативного разрешения споров, легко заметить, что важнейшее значение имеет классификация и общий характер процедуры разрешения споров [4, с. 10].

Главная же задача адвоката при участии в примирительных процедурах состоит в содействии выхода сторон из зоны конфликта, а также помощи доверителю и другой стороне спора в поиске взаимовыгодного и приемлемого решения [5, с. 10]. Для достижения поставленной цели, а именно достижения эффективного соглашения между сторонами, адвокат вправе давать доверителю юридические консультации и советы, а также вступать от имени клиента в диалог с другой стороной и ее представителем. Важно, чтобы адвокат также предлагал условия, на которых спор мог бы быть решен вне суда, а также совершать иные действия, способствующие примирению сторон.

Необходимо отличать обязанности медиатора и адвоката, как представителя стороны. Адвокат действует в интересах своего доверителя, однако для достижения взаимовыгодного результата примирительной процедуры не должен забывать и о другой стороне. Данный подход способствует формированию законного и исполнимого соглашения, которое урегулирует спор. Если в соглашении права одной стороны нарушены, спор неминуемо получит свое развитие в суде либо в других органах, имеющих полномочия на рассмотрение данных правовых конфликтов.

Медиатор же является независимым посредником, который не поддерживает позицию ни одной из сторон. Если медиатор склоняется к мнению какой-либо стороны или выделяет одну сторону на фоне другой, он нарушает принцип независимости посредника - один из основополагающих принципов медиации -, а значит, эффективность процедуры сводится к нулю. Равноправие сторон в процедуре медиации является ключевой ролью медиатора, которая обеспечивает согласование интересов спорящих.

Как адвокат, так и медиатор могут использовать специальные техники ведения переговоров для управления процедурой, в этом заключается, пожалуй, самая главная схожесть в их деятельности во время переговоров [6, с. 24].

Медиатор развивает профессиональные компетенции в трех основных направлениях: создание коммуникации, ведение переговоров и управление конфликтом.

В рамках данных направлений медиатор осуществляет определенные действия, которые выражают его роль и задачи в процедуре медиации. Функции медиатора условно можно разделить на сферы деятельности, названные ранее.

Во-первых, посредник осуществляет функции в сфере нормирования процедуры, которые заключаются в организации процесса переговоров. Безусловно, именно медиатор является «хозяином» процедуры, следит за регламентом и продолжительностью встречи, отвечает на возникшие вопросы сторон.

Во-вторых, медиатор осуществляет функции по вербализации спора, конкретизируя характер разногласий. Во время переговоров, медиатор задает различного рода вопросы, которые способствуют выяснению обстоятельств конфликта, а также формированию понимания между участниками процедуры, тем самым медиатор направляет участников процедуры. Медиатор не вправе принимать какие-либо решения по существу спора, однако в его силах помочь сторонам увидеть «проблемные» зоны и проработать их совместно.

В-третьих, независимый посредник влияет на эмоциональное состояние переговорщиков во время процедуры. Медиатору необходимо создать благоприятную атмосферу для коммуникации, чтобы никакие психологические факторы не влияли на процедуру. Критической задачей медиатора является его помощь сторонам в выходе из зоны конфликта, проработке эмоций. Здесь может понадобиться индивидуальная работа посредника с каждой из сторон для понимания их интересов и целей, а также поиска выхода из зоны конфликта.

Юристу, представляющему интересы своего доверителя, в первую очередь необходимо провести подготовительную работу со своим клиентом, чтобы показать ценность и значимость переговоров или медиации в качестве способов решения правовых споров. Поскольку все примирительные процедуры происходят на основе принципа добровольности, личный настрой спорящих сторон играет немаловажную роль.

Подготовка к примирительным процедурам как к способу досудебного урегулирования спора состоит из нескольких этапов [7, с. 20]. В первую очередь адвокату необходимо ознакомиться с судебной практикой по соответствующей категории дел и оценить перспективы судебного разбирательства. На этом же этапе доверитель и адвокат просчитывают возможные судебные издержки и оценивают, на какое количество времени может затянуться судебный процесс. Далее составляется стратегия переговоров, которая отвечает интересам доверителя и способствует достижению идеального для него результата. Помощь адвоката заключается в выработке юридической позиции клиента, необходимой для защиты законных прав и интересов доверителя. Адвокат и доверитель могут совместно продумать несколько потенциальных вариантов решения споров.

На использование альтернативных способов урегулирования правовых споров по статистике стороны тратят меньше финансовых и временных ресурсов, чем на судебный процесс. Первый вариант подходит для тех граждан и организаций, которые экономят время и деньги.

Таким образом, можно сделать вывод, что адвокат, являясь профессиональным советником по юридическим вопросам, обладает всеми необходимыми компетенциями для помощи своему клиенту в урегулировании правового спора вне судебной системы, а законодательство РФ и Кодекс профессиональной этики адвокатов указывает на использование адвокатом-посредником примирительных процедур [8, с. 12].

Библиографический список:

1. Ващекин А.Н., Ващекина И.В. Информационно-программное обеспечение рационального распределения судебных дел // Правовая информатика. 2017. № 4. С. 24-30.
2. Потепенко С.В. Примирительные процедуры в гражданском процессе и роль суда в их реализации // Сборник «Альтернативные формы урегулирования гражданско-правовых спо-

References:

1. Vashchekin A.N., Vashchekina I.V. (2017). Information and software for the rational distribution of court cases. Legal Informatics. 4. P. 24-30.
2. Potapenko S.V. (2015). Conciliation procedures in civil proceedings and the role of the court in their implementation. Alternative forms of settlement of civil law disputes. P. 108-116.

- ров. Материалы Всероссийской научно-практической конференции». Северо-Кавказский филиал Российского государственного университета правосудия. 2015. С. 108-116.
3. *Семеняко М.Е.* Участие адвоката в альтернативном разрешении споров и примирительных процедурах: автореф. дис. ... к.ю.н. - М.: 2010. 18 с.
 4. *Колясникова Ю.С.* Примирительные процедуры в арбитражном процессе: автореф. дис. ...канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2009. 31 с.
 5. *Ротко С.В.* Третейское и медиативное рассмотрение споров в системе альтернативного разрешения гражданско-правовых конфликтов // Юрист. 2014. № 3. 31 с.
 6. *Ващекин А.Н., Шевченко Д.И.* Обмен информацией в профессиональной деятельности юриста: исследование особенностей коммуникативной деятельности // Правовая информатика. 2018. № 1. С. 23-31.
 7. *Колобашкина С.С.* Проблемы использования адвокатом переговоров и медиации как внесудебных средств разрешения спора // Адвокат. 2011. №2. 66 с.
 8. *Калачева Е.Н.* Примирительные процедуры в деятельности адвоката // Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. 2010. №2. 411 с.
 3. *Semeniako M.E.* (2010). Lawyer's participation in alternative dispute resolution and conciliation procedures. 18 p.
 4. *Koliasnikova I.U.S.* (2010). Conciliation procedures in the arbitration process. 31 p.
 5. *Rotko S.V.* (2014). Arbitration and meditative consideration of disputes in the system of alternative resolution of civil law conflicts. Lawyer. 3. 31 p.
 6. *Vashchekin A.N., Shevchenko D.I.* (2018). Information exchange in the professional activity of a lawyer: the study of the peculiarities of communicative activity. Legal Informatics. 1. P. 23-31.
 7. *Kolobashkina S.S.* (2011). Problems of lawyer's use of negotiations and mediation as out-of-court means of dispute resolution. Lawyer. 2. 66 p.
 8. *Kalacheva E.N.* (2010). Conciliation procedures in the activity of a lawyer. Gaps in Russian legislation. Law Journal. 2. 411 p.