

**Хасенов Е. А.,** преподаватель кафедры досудебного расследования преступлений, майор полиции  
(Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова)

## **НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ МЕДИАЦИИ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

В связи с принятием в 2011 г. Закона «О медиации» в ст. 67 старого УК и в ст. ст. 68, 69, 75, 82, 269, 391 старого УПК Республики Казахстан были внесены дополнения, указывающие на возможность осуществления этой процедуры, кроме того, УПК был дополнен новой ст. 85 «Медиатор». Соответствующие дополнения внесены и в ГПК Республики Казахстан, КоАП Республики Казахстан. В новом УПК Республики Казахстан также предусмотрена отдельная статья о медиации.

Медиация — это метод посредничества в разрешении спора, цель которого состоит в содействии сторонам в самостоятельном урегулировании спора к взаимному удовлетворению и к взаимной пользе. Буквальное значение этого слова в переводе с английского означает «посредничество». Роль медиатора заключается в обеспечении помощи сторонам в проведении переговоров в конструктивном русле для достижения лучшего понимания интересов каждой из них и нахождения способа разрешения разногласий.

В. Т. Конусова считает, что медиация как одна из усовершенствованных форм переговоров является универсальной и успешной среди альтернативных форм, в современном ее понимании — это процедура урегулирования разногласий с помощью незаинтересованного лица, именуемого посредником, который оказывает сторонам содействие в ведении переговоров и способствует достижению взаимоприемлемого соглашения между ними, при этом стороны управляют и владеют как самим процессом, так и его результатом<sup>1</sup>.

По мнению С. Пена, медиация — это добровольная и конфиденциальная форма примирения потерпевшего с подозреваемым (обвиняемым), заключающаяся в привлечении нейтрального посредника (медиатора) для разрешения конфликта, вызванного совершением преступления, и обеспечивающая восстановление нарушенных прав потерпевшего<sup>2</sup>.

Согласно Закону, процедуру медиации вправе проводить медиатор, т. е. независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами для ее проведения на профессиональной и непрофессиональной основе. Осуществлять деятельность медиатора на профессиональной основе могут лица с высшим образованием, достигшие двадцатипятилетнего возраста, имеющие документ (сертификат) о прохождении обучения по программе подготовки медиаторов, утверждаемой в порядке, определяемом Правительством РК, и состоящие в реестре профессиональных медиаторов.

Статья 85 «Медиатор» УПК Республики Казахстан гласит:

«1. Медиатором является независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации в соответствии с требованиями закона.

2. Медиатор вправе: 1) знакомиться с информацией, предоставляемой сторонам медиации органом, ведущим уголовный процесс; 2) знакомиться с данными об участниках уголовного процесса, являющихся сторонами медиации; 3) встречаться с участниками уголовного процесса, являющимися сторонами медиации, наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности встреч в соответствии с уголовно-процессуальным законом; 4) содействовать сторонам в заключении соглашения о достижении примирения в порядке медиации.

3. Медиатор обязан:

1) при проведении медиации действовать только с согласия сторон медиации; 2) до начала медиации разъяснить сторонам медиации ее цели, а также их права и обязанности; 3) не разглашать сведения, ставшие ему известными в связи с проведением процедуры медиации.

4. Медиатор вправе с согласия сторон осуществлять процедуру медиации с момента регистрации заявления и сообщения об уголовном правонарушении и на последующих стадиях уголовного процесса до вступления приговора в законную силу.

Такая форма медиации, как примирение с потерпевшим, имеет сложный субъектный состав. В качестве субъектов примирения выступают правонарушитель и потерпевший (в узком, процессуальном смысле слова). Субъект примирения должен одновременно отвечать всем признакам субъекта преступления, т. е. являться лицом, причинившим вред или создавшим угрозу его причинения потерпевшему. Таковым может оказаться и несовершеннолетнее лицо. В таких случаях, в соответствии с положениями УПК Республики Казахстан, в процедуре примирения должны принимать участие законные представители несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого. Их участие в процедуре примирения не имеет правового значения и не влияет на состав освобождения, однако оно обязательно, поскольку несовершеннолетнее лицо в большинстве случаев принимает на себя обязательства финансового характера. Субъектами примирения могут быть также любые лица независимо от их гражданства.

Другим субъектом примирения является потерпевший — любое физическое лицо, пострадавшее в результате совершения преступления. Несовершеннолетние потерпевшие принимают решение о примирении самостоятельно (законные представители лишь следят за тем, чтобы несовершеннолетний понимал суть и последствия происходящего). За малолетних детей по общему правилу решение принимает их законный представитель (при этом, если малолетнее лицо может самостоятельно и осознанно выразить свое отношение к вопросу, то его мнение должно учитываться).

Третья сторона примирения — государство — принимает участие в этой процедуре посредством различных органов, выбор которых зависит как от подведомственности, так и от стадии уголовного процесса, на которой оно происходит. Примирение по делам частного и публичного обвинения имеет единое материально-правовое основание.

В Законе Республики Казахстан «О медиации»<sup>3</sup> указаны особенности медиации в уголовном процессе. Так, согласно ст. 24 «Особенности медиации, проводимой в ходе уголовного судопроизводства» заключение сторонами договора о медиации не приостанавливает производство по уголовному делу. Факт участия в процедуре медиации не может служить доказательством признания вины участником судопроизводства, являющимся стороной медиации.

Если при проведении медиации одна из сторон является несовершеннолетним, участие педагога, психолога или законных представителей несовершеннолетнего обязательно.

Медиация в ходе уголовного судопроизводства должна быть осуществлена в установленные уголовно-процессуальным законом сроки досудебного и судебного производства.

Отказ от подписания соглашения об урегулировании конфликта не может ухудшить положение участника судопроизводства, являющегося стороной медиации.

При прекращении медиации, проводимой в рамках уголовного процесса, стороны обязаны незамедлительно направить органу, ведущему уголовный процесс, в производстве которого находится уголовное дело: 1) в случае подписания соглашения об урегулировании конфликта — указанное соглашение; 2) в иных случаях — письменное уведомление о прекращении медиации с указанием оснований, предусмотренных ст. 26 настоящего Закона.

Согласно ст. 26 медиация прекращается в случаях:

- 1) подписания сторонами соглашения об урегулировании спора (конфликта) — со дня подписания такого соглашения; 2) установления медиатором обстоятельств, исключающих возможность разрешения спора (конфликта) путем медиации; 3) письменного отказа сторон от медиации в связи с невозможностью разрешения спора (конфликта) путем медиации — со дня подписания сторонами письменного отказа; 4) письменного отказа одной из сторон от продолжения медиации — со дня направления медиатором письменного отказа; 5) истечения срока проведения медиации.

Наиболее перспективным направлением внедрения элементов восстановительного правосудия на современном этапе должна явиться система ювенальной юстиции.

Сам медиатор должен быть фигурой, обладающей определенными личностными качествами, знаниями и навыками. Поэтому сегодня следует приступать к формированию условий для осуществления квалифицированной деятельности медиаторов. Отечественная и зарубежная практика свидетельствует о том, что роль ведущего в процедурах примирения могут играть как представители общественных организаций, так и иные лица при условии

прохождения ими специальной подготовки, а также бывшие судьи. Необходимо поддерживать создание специальных организаций. Речь идет о новой сфере правовых услуг со всеми вытекающими организационными последствиями как для государства, так и для лиц, желающих их оказывать.

И, наконец, имеется ряд организационных вопросов, связанных с организацией самой системы медиации. Главной целью должно стать достижение компромисса между истцом и ответчиком, потерпевшим и лицом, совершившим правонарушение.

В программе социальной модернизации Казахстана Президентом РК Н. А. Назарбаевым выделены 5 основных приоритетов и даны 20 Поручений, часть из которых непосредственно связана с институтом медиации.

Таким образом, медиация представляет собой перспективную форму разрешения правовых конфликтов во внесудебном порядке и состоит в переговорах между спорящими сторонами при участии и под руководством нейтрального третьего лица — посредника, не имеющего права выносить обязательное для сторон решение. основополагающими принципами медиации являются: добровольность; добросовестность и беспристрастность посредника; полный контроль сторон за результатами процедуры; примирительный характер процедуры; конфиденциальность; обширный круг возможных решений спора.

Анализируя потенциал развития процедуры медиации в уголовном процессе, следует отметить, что казахстанское законодательство предоставляет все возможности, необходимые для соблюдения и полного раскрытия в процедуре медиации его основополагающих принципов. Развитие института медиации в Казахстане позволит разрешать споры и конфликты во всех сферах общественной жизни, начиная от самой маленькой ячейки общества (семейной) до важнейших (в масштабах государств), в том числе политических, не говоря уже о трудовых, гражданских, экономических и других. Потенциально медиация может позволить снизить социальную и политическую напряженность и конфликтность в обществе.

- 
- <sup>1</sup> Конусова В. Т. Негосударственные процедуры урегулирования гражданско-правовых споров: вопросы теории и практики: Учеб.-науч. пос. — Астана, 2012. — С. 76-77.
  - <sup>2</sup> Пен С. Г. Медиация в уголовном судопроизводстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Караганда, 2006. — С. 14.
  - <sup>3</sup> Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 г. // [online.zakon.kz](http://online.zakon.kz)