

## ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ МЕДИАЦИИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

*Магистр юриспруденции Перизат Ершикова,  
Кокшетауский государственный университет  
им. Ш. Уалиханова, Казахстан*

*Кандидат медицинских наук Маржан Мырзаханова,  
профессор Кокшетауского государственного университета  
им. Ш. Уалиханова, Казахстан*

### Abstract

Conflict as a clash of opposing interests, opinions, attitudes, goals, and positions is one of the everyday phenomena inherent in human society. It may be different depending on its scale and vary in the range from domestic quarrel to geopolitical confrontation between nuclear powers. In this case, the conflict itself, in spite of the negative attitude of narrow-minded to it, is a rather neutral phenomenon, its positive and negative effects are associated not only with the conflict itself, as to the method of its settlement. At the same time, the rational settlement of the conflict, such as through a constructive dialogue, it becomes the driving force of human progress, it helps to get the relationship on a completely different level.

**Keywords:** conflict, collision, range, mediation, constructive dialogue.

### Введение

На протяжении многих столетий человечество вырабатывало разные механизмы, стратегии и подходы к разрешению конфликтов. Сегодня наиболее распространенным и официально санкционированным государством способом разрешения конфликтов является судебное разбирательство. Правосудие, как и судебная система, превратилось в обязательный атрибут любого государства.

В данный момент в целях оптимизации уголовного процесса

применение медиативных процедур активизировалось во всех отраслях права, в том числе и в сфере уголовного производства. Медиация – процедура урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии медиатора в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон.

Сферой применения медиации являются споры (конфликты), возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, а также рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, если иное не установлено законами Республики Казахстан. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 68 Уголовного кодекса Республики Казахстан лицо, совершившее уголовный проступок или преступление небольшой или средней тяжести, не связанное с причинением смерти, подлежит освобождению от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим, заявителем, в том числе в порядке медиации (Закон о Медиации от 28.01.2011г.), и загладило причиненный вред.

В Астане и Кокшетау медиация осуществляется как профессиональными организациями медиаторов, так и непрофессиональными медиаторами. Количество прекращенных уголовных дел с заключением медиативных соглашений увеличивается с каждым годом. Если в 2011 г. таких дел было всего 2, то в 2017 г. их уже 18. В основном медиаторы проводили примирительные процедуры по фактам совершения хулиганств, краж и самоуправств. Наряду с указанными, имеются факты урегулирования конфликтов по совершенным половым преступлениям, неисполнению судебных решений. И этот перечень законодателем не ограничивается. К примеру, по факту кражи с продуктов питания из ТЦ «Метро» по соглашению сторон при участии профессионального медиатора между сторонами заключен договор о примирении. В результате чего 20.05.2017 г. производство по делу прекращено на основании ст. 37, ч. 1, п. 12 УПК Республики Казахстан. Более того, Уголовный кодекс предусмотрел возможность заключения медиативных процедур по тяжким видам преступлений в отношении отдельных категорий граждан (ч. 2 ст. 68 УК РК).

Вместе с тем, медиация не применяется:

- если споры (конфликты) затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации;
- к лицам, признанным судом недееспособными;
- когда одной из сторон спора является государственный орган;
- по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления.

В настоящей статье мы рассмотрим существующие процессы, модели и тенденции развития в этой сфере с нескольких позиций, где будет уделено особое внимание общим вопросам развития уголовного судопроизводства и примирительных процедур. Здесь будет сделана попытка выявления основных закономерностей в происходящих процессах и определены дальнейшие перспективы развития. Помимо этого, будут рассмотрены основные процедуры альтернативного разрешения споров (АРС) и механизмы их взаимодействия с судебной системой.

Научная новизна исследования состоит том, что данной работе комплексное исследование организации и медиации как способа урегулирования споров, также предполагается Республикой Казахстан позитивных тенденций развитию данного института.

Целью является исследование проблем регулирования медиации казахстанском законодательстве. Для указанной цели работой были следующие задачи:

1. Определить понятие особенности института медиации;
2. Изучить историю института медиации;
3. Анализ развития в и США;
4. правовое положение и элементы медиации;
5. Исследовать проблемы института медиации;

Обозначить возможные совершенствования института медиации.

Следует отметить, что судебная медиация как дисциплина для магистрантов включена в учебный процесс с 2013 г. на кафедре юриспруденции при Кокшетауском государственном университете им. Ш. Уалиханова, а также проводится повышение квалификации по базовому и специализированному

курсу медиации, по окончании которого выдается сертификат о прохождении курсов в объёме 72 часов с присвоением квалификации «Юрист-медиатор».

### **Краткий исторический анализ возникновения медиации**

Согласно Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года одним из основных направлений совершенствования уголовно-процессуального права является постепенное введение новых институтов восстановительного правосудия, основанных на примирении сторон и возмещении причиненного вреда<sup>1</sup>. Таким новым институтом является медиация (от лат. *mediare* – посредничать) – альтернативная форма разрешения конфликта с участием третьей нейтральной и беспристрастной стороны – медиатора, который помогает сторонам выработать взаимоприемлемое соглашение по спору. Казахстанскому законодателю понадобился не один год, чтобы проанализировать и обобщить зарубежную правовую практику, изучить возможности применения медиации в специфических условиях многонациональной страны. На своем пути к совершенствованию правовой и образовательной системы молодой Казахстан обращается к опыту развитых государств и, после внимательного изучения, перенимает только то, что подходит для нашего государства. Институт медиации не стал исключением. Использование посредников для разрешения споров отмечается с древних времен, историки отмечают подобные случаи ещё в торговле финикийцев и Вавилоне. В Древней Греции существовала практика использования посредников (*proxenetas*), римское право, начиная с кодекса Юстиниана (530–533 н. э.), признавало посредничество. Римляне использовали различные термины для обозначения понятия «посредник» – *internunciatus*, *medium*, *intercessor*, *philantropus*, *interpolator*, *conciliator*, *interlocutor*, *interpres* и, наконец, *mediator*. В некоторых традиционных культурах к фигуре посредника относились с особым уважением и почитали наряду с жрецами или вождями племени. Медиация в её современном понимании стала развиваться во второй половине XX столетия, прежде всего, в странах англо-саксонского права – США, Австралии, Великобритании, после чего начала распространяться и в

Европе. Первые попытки применения медиации, как правило, касались разрешения споров в сфере семейных отношений. Впоследствии медиация получила признание при разрешении широкого спектра конфликтов и споров, начиная от конфликтов в местных сообществах и заканчивая сложными многосторонними конфликтами в коммерческой и публичной сфере.

Экспериментальные программы медиации с использованием добровольцев-медиаторов начались в США в начале 1970-х в нескольких крупных городах. Они оказались настолько успешными, что сотни других программ были проведены по всей стране в последующие два десятилетия, и в настоящее время практика медиации широко распространена в Соединенных Штатах.

Судебная практика США ориентирована на то, чтобы большинство споров разрешалось добровольно до суда, а судья может прервать суд и посоветовать сторонам поработать с медиатором. Без медиаторов в сфере экономики, политики, бизнеса в этой стране не проходит ни один серьезный переговорный процесс, выпускаются журналы, освещающие проблемы медиации. Существует Национальный институт разрешения диспутов, который занимается разработкой новых методов медиации, действуют частные и государственные службы медиации. Большое влияние имеет Американская арбитражная ассоциация (*American Arbitration Association*), которая утвердила свои Правила третейского разбирательства (арбитража) и медиации, используемые, в том числе, при рассмотрении внутренних споров.

К настоящему моменту растущее число европейских стран приняло законы о медиации между правонарушителем и потерпевшим.

В некоторых странах медиация упоминается в законах опосредованно, например, говорится о возможности возмещения, примирения или „принятия ответственности“ перед потерпевшим. Более того, в случаях, когда медиация упоминается в законах непосредственно, она описывается в общих словах. Это также предполагает, что правовые гарантии не содержатся в формальном законе, а, если они и существуют, то во второстепенных постановлениях или в прецедентах. Формальный закон часто не содержит информации о положении

и организации служб медиации или о статусе медиаторов<sup>2</sup>.

Европейский Кодекс поведения медиаторов (*англ. European Code of Conduct for Mediators*) – свод этических правил посредников, разработанный группой профессиональных медиаторов при поддержке Европейской комиссии. Принят 2 июля 2004 года на конференции Европейской Комиссии в Брюсселе и одобрен профессиональными посредниками и лицами, интересующимися вопросами медиации. Этот Кодекс устанавливает ряд принципов, к которым может присоединиться любой медиатор на добровольной основе и под свою личную ответственность. Кодекс предназначен для применения во всех видах медиации по гражданским и коммерческим делам. Приверженность Кодексу не должна вступать в противоречие с национальным законодательством или правилами, установленными в отдельных профессиях<sup>3</sup>.

### **Исследование материала**

Сформирована нормативно-правовая основа для внедрения и развития института медиации и в нашей стране. 28 января 2011 года в Казахстане принят, 5 августа введен в действие закон «О медиации»<sup>4</sup>. Одновременно с этим законом приняты и вступили в действие изменения и дополнения в Уголовный, в Уголовно-процессуальный и другие кодексы Республики Казахстан. 3 июля 2011 года постановлением Правительства Республики Казахстан утверждены Правила прохождения обучения по программе подготовки медиаторов<sup>5</sup>.

Согласно ст. 1 Закона Республики Казахстан «О медиации» сферой применения медиации являются споры (конфликты), возникающие из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, а также рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, если иное не установлено законами Республики Казахстан, и отношения, возникающие при исполнении исполнительного производства. Процедура медиации не применяется к спорам (конфликтам), возникающим из отношений, указанных в ст. 1 Закона, в случае, если такие споры (конфликты) затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации,

и лиц, признанных судом недееспособными либо ограниченно дееспособными, а также по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления.

В уголовном процессе медиатором является независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации в соответствии с требованиями закона. Медиатор вправе:

- знакомиться с информацией, предоставляемой сторонам медиации органом, ведущим уголовный процесс;
- знакомиться с данными об участниках уголовного процесса, являющихся сторонами медиации;
- встречаться с участниками уголовного процесса, являющимися сторонами медиации, наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности встреч в соответствии с уголовно-процессуальным законом<sup>6</sup>.

**Целями медиации являются:**

- достижение варианта разрешения спора (конфликта), устраивающего обе стороны медиации;
- снижение уровня конфликтности сторон. Основной задачей и отличительной особенностью медиации является построение общения на принципах сотрудничества и сохранение партнерских отношений. Эта процедура помогает сгладить эмоциональную напряженность и индивидуальные типологические различия, которые часто не позволяют сторонам урегулировать конфликт в ходе прямых переговоров.

**Медиация проводится на основе принципов:**

- добровольности;
- равноправия сторон медиации;
- независимости и беспристрастности медиатора;
- недопустимости вмешательства в процедуру медиации;
- конфиденциальности.

Опыт других стран подсказывает, что самыми необходимыми мерами по внедрению медиации в Казахстане являются пропаганда и законодательное закрепление этой процедуры. Как было сказано выше, сформирована нормативно-правовая основа для внедрения и развития института медиации. Отсутствие

информации для населения мешает развитию этого института. По словам некоторых медиаторов, практически не развивается уголовная медиация на стадии предварительного расследования. За 6 месяцев текущего года органами уголовного преследования прекращено по ст. 38, ч. 1 УК Республики Казахстан в порядке медиации всего 5 дел. Намного лучше выглядит статистика судебной уголовной медиации. Так, за тот же период судами с участием медиаторов рассмотрено 955 уголовных дел, \ или 10% от общего числа прекращенных судом дел<sup>7</sup>.

Современные тенденции уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан направлены на то, что гарантирование прав и свобод граждан, а также реализация конституционных принципов правосудия и уголовного процесса все больше опирается на направление защиты прав лиц, вовлеченных в орбиту процесса, на досудебные стадии. Несмотря на это, реализация принадлежащих этим лицам прав ставится в зависимость от усмотрения органов уголовного преследования. Тем более, данная проблема остро стоит по причине того, что обвиняемый, подозреваемый ограничены в свободах и действиях, которые они могли бы направить на свою собственную защиту. В новом УПК председательствующий в суде разъясняет подсудимому право на заключение процессуального соглашения, примирение с потерпевшим в предусмотренных законом случаях, в том числе в порядке медиации (ст. 358 УПК)<sup>8</sup>. Целесообразно дополнить Уголовно-процессуальный кодекс положениями, допускающими применение медиации на досудебной стадии процесса. Медиация на досудебной стадии может явиться основанием для прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон. Таким образом, органы уголовного преследования также обязаны разъяснить сторонам право, основания и порядок примирения и обсудить вопрос о привлечении к делу профессионального медиатора<sup>9</sup>. Положение УПК об обязанности органа, ведущего уголовное преследование, создавать условия для примирения сторон в предусмотренных законом случаях, в том числе в порядке медиации, отвечало бы еще одному из основных направлений совершенствования уголовно-процессуального права, заключающемуся в упрощении и повышении эффективности уголовного процесса, в том числе упрощении порядка досудебного производства<sup>10</sup>.

Рассматривая вопросы обучения медиации в Казахстане, следует отметить, что после принятия Закона Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 года были разработаны *Правила прохождения обучения по программе подготовки медиаторов*, утвержденные Постановлением Правительства Республики Казахстан от 3 июля 2011 года за № 770.

Указанные *Правила прохождения обучения по программе подготовки медиаторов* (далее – *Правила*) разработаны в соответствии с пунктом 4 статьи 9 Закона Республики Казахстан от 28 января 2011 года «О медиации»<sup>11</sup> и предназначены для подготовки профессиональных медиаторов в сфере урегулирования споров (конфликтов), возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, а также рассматриваемых в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, и с выдачей соответствующих сертификатов. Согласно данным Правилам «Специализированный курс медиации» предназначен для лиц, прошедших «Общий курс медиации», для дальнейшей подготовки профессионального медиатора по конкретной специализации в общем объеме не менее 50 часов. Лица, получившие сертификат по учебной программе «Специализированный курс медиации», могут вести практическую деятельность в качестве медиатора на профессиональной основе, в том числе с конкретной специализацией, без права преподавания медиации.

Если обратиться к содержанию Примерного учебного плана по программе «Специализированный курс медиации», то видно, что *раздел «Особенности разрешения конфликтов по уголовным делам»* отводит на изучение данного вопроса всего 6 часов, в том числе 2 часа на лекции и 4 часа на практические занятия.

За прошедший период времени, начиная с 2011 по 2016 годы, в Казахстане прошли глобальные реформы в правовой сфере: были приняты новые редакции Уголовного<sup>12</sup> и Уголовно-процессуального Кодексов<sup>13</sup>, Административного Кодекса<sup>14</sup>, в связи с чем, *Правила прохождения обучения по программе подготовки медиаторов теоретически и морально устарели*. Опыт применения нового законодательства, как в сфере гражданского процесса, так и в уголовном процессе, показывает, что **программа обучения медиаторов в Казахстане требует кардинального изменения.**

## Заключение

В настоящий момент необходимо решение вопросов по следующим направлениям:

1. В стране необходимо создание единого координирующего органа (именно координирующего, а не контролирующего), который мог бы заниматься разработкой новых стандартов обучения, постоянного повышения квалификации, проведения стажировки и ведения единых реестров медиаторов и тренеров медиаторов.

2. Внесение дополнений и изменений в существующие *Правила*, либо разработка новых *Типовых правил прохождения обучения по программе подготовки медиаторов*. Так, единые стандарты по направлениям станут теоретической основой для специалистов, а, следовательно, значительно улучшат условия для развития медиации в данной отрасли.

3. Внесение в *Правила* отдельных специально разработанных программ для судей, адвокатов, нотариусов, следователей и прокуроров с учётом новых тенденций в законодательстве. Так, например, с принятием новой редакции внесены концептуальные изменения в Конституционный Закон Республики Казахстан<sup>15</sup> «О судебной системе и статусе судей», Законы Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности», «О нотариальной деятельности», «О медиации», в соответствии с которыми действующие судьи могут проводить процедуру медиации в зданиях судов в рамках рассматриваемых гражданских дел; адвокаты и нотариусы имеют право проводить на любой стадии спора (включая досудебную стадию) примирительные процедуры, к которым относится в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан медиация.

4. Изучение зарубежного опыта показывает, что главной целью проведения медиации в уголовном процессе является сохранение социальной стабильности в обществе, а сама процедура ориентирована в рамках восстановительного правосудия на установление отношений между потерпевшим и обвиняемым (подозреваемым) в совершении преступления. В Казахстане главная проблема отсутствия повсеместного развития медиации в уголовном процессе – это мотив, как для его участников, так и для должностных лиц, задействованных

в расследовании и надзоре за ним (дознателя, следователя, прокурора), в соответствии с которым виновное (или подозреваемое) лицо может уйти от ответственности (или от правосудия). Общественное мнение настаивает на неотвратимом наказании для виновного лица. Система отчётности, на которую делали упор при производстве уголовных дел, включая графу «количество дел, прекращенных путем медиации», не может служить основанием для более интенсивного развития медиации в стране.

5. В зарубежной поездке в Нидерланды казахстанской делегации в рамках программы Совета Европы в октябре 2015 года был показан наглядный пример ориентированности не на освобождение от уголовной ответственности подозреваемого (или обвиняемого) лица, а на правовую характеристику отдельных прав или, например, на то, насколько потерпевший будет безопасно чувствовать себя в этой стране. Если взять за основу развития медиации в уголовном процессе именно этот вектор *правового положения и социальной уязвимости потерпевшего лица*, то он должен быть главным, то есть, необходимо **изменить саму концепцию медиации в уголовном процессе в Казахстане** и сделать потерпевшее лицо *в медиации* в уголовном процессе главным лицом, задаваясь целью продумывать дальнейшую его судьбу с учетом неотвратимости наказания, морально-психологических аспектов, таких, как: страх, уязвимость членов семьи потерпевшего лица, уверенность в будущем (отсутствие мести со стороны обвиняемого в отношении потерпевшего и членов его семьи), то есть разработать новую *Концепцию восстановительного правосудия*, когда потерпевшая сторона будет знать о неотвратимости наказания для подозреваемого (или обвиняемого лица) и в то же время – о возможности установить мост для переговоров о компенсации материального и морального вреда, причиненного противоправными действиями.

6. Для достижения данных целей *восстановительного правосудия* необходимо разработать специальную *Программу обучения для каждой категории участников той или иной стадии уголовного процесса*. Например, помимо основ теории переговорного процесса и классической процедуры медиации изучать специальную технику ведения переговоров – как с

потерпевшей стороной, так и с подозреваемой в отдельности, в результате которых будут учтены интересы каждой стороны. Если это программа для судей, то она должна быть ориентирована на достижение согласия между лицами в уголовном процессе и в то же время – на неотвратимость наказания. То есть, наказание может быть и должно быть после проведения процедуры медиации, но не обязательно в виде лишения свободы. Это могут быть общественные работы или обязательство сделать что-либо полезное для общества (построить собственными силами какой-то объект – детскую площадку, посадить деревья в определенном количестве, участвовать в уборке территории, либо работы на вредном производстве, тяжелый физический труд и т. д.), при этом проживая с семьей, без изоляции от общества.

7. Медиация в уголовном процессе должна быть составляющей частью пробационного контроля. В этом случае нужна специальная программа для лиц, работающих в сфере пробации и уголовно-исполнительного наказания. Параллельно необходимо обучать социальных работников, которые могли бы успешно работать с лицами, над которыми установлен пробационный контроль, с одной стороны, и с потерпевшими лицами, которые относят себя к уязвимым слоям населения после совершенного против них противоправного деяния, с другой стороны.

8. Для работников органов прокуратуры и Министерства внутренних дел программа должна включать в себя следующие вопросы: ведение переговоров в кризисных ситуациях («тяжёлые переговоры»); техника работы с задержанным лицом в поисках вариантов возмещения материального и морального вреда потерпевшему лицу; изменение психологии, ориентированной на раскаяние перед потерпевшим лицом; работа в группах (командой) для обсуждения вариантов дальнейшего расследования совершенного преступления либо предотвращения его совершения. В данной программе должны изучаться все инструменты профессионального переговорщика для способности урегулирования не столько спорных, сколько конфликтных ситуаций как предупреждение совершения более тяжкого противоправного деяния либо исключения рецидива преступления в дальнейшем. Отсутствие поддержки

в развитии медиации со стороны правоохранительных органов объясняется ориентированностью на неотвратимость наказания для лица, совершившего преступление, без учета интересов потерпевшей стороны. Например, в случае кражи, умышленной порчи имущества, уничтожения имущества, в иных случаях хищения либо утраты имущества, а также преступно-небрежного отношения к обязанностям для потерпевшего, возможно, *важнее не наказать виновное лицо, а восстановить утраченное или повреждённое имущество, а также доверие*, либо публично услышать признание вины в содеянном, принесение извинения за содеянное или получение материальной или моральной компенсации, либо совершение определенных действий, выполнение определённого вида работ (в том числе и публичных, общественно-полезных и т. д.), которые могли бы быть приняты как компенсация не только материального, но морально-психологического характера. То есть, данная программа должна быть ориентирована на обучение основам медиации восстановительного характера, а также предупреждающего характера как профилактика совершения более тяжкого преступления, как направление профилактики рецидивов преступлений в будущем.

9. Отдельная программа должна быть разработана для ювенальной юстиции. Этот раздел может быть ориентирован на восстановительный и предупреждающий подход к подросткам, совершившим правонарушения различной тяжести. Возможно, следует предусмотреть вопросы взаимодействия и параллельной работы с родителями трудных подростков, попавших в поле зрения правоохранительных органов, а также с родителями детей, которые стали жертвами правонарушений (преступлений).

10. Для нотариусов достаточно знания общих теоретических основ медиации, так как нотариус не является участником гражданского или уголовного процесса и может проводить примирительные процедуры в отношении лиц, обратившихся к нему за юридической помощью, либо участников нотариально удостоверенной ранее им сделки с целью исключения обращения с иском в суд<sup>16</sup>.

11. **Для адвокатов необходимо разработать две профильные программы обучения:** первая – для проведения примирительных

процедур в гражданском процессе и вторая – проведение примирения, а также участие в процедуре медиации в уголовном процессе. Так, в гражданском процессе с учетом внесенных в действующее законодательство изменений адвокат в Казахстане имеет право без обращения в интересах доверителя в судебные инстанции проводить примирительные процедуры, к которым относится и медиация. Более того, по результатам проведения таких примирительных процедур адвокаты могут в интересах своего доверителя заключить соглашение об урегулировании гражданского правового спора. Данное соглашение в случае его неисполнения (или уклонения от исполнения одной из сторон) может быть рассмотрено в упрощенном (письменном) производстве единолично судьёй без вызова сторон в суд. Для адвоката более важно научиться договариваться с оппонентом, так как профессиональный отпечаток адвоката носит ярко выраженный характер защитника, то есть лица, которое борется за справедливость в интересах подзащитного или доверителя при любых обстоятельствах (виновности или невиновности). Таким образом, принцип состязательности сторон адвокатами воспринимается буквально в условиях модернизации судебной системы и ориентированности на восстановительный подход, как к гражданским правовым спорам, так и к ведению уголовных дел, а медиаторами воспринимается как серьёзное препятствие в развитии медиации в стране. Возможно, имеет смысл ввести специальную процедуру примирения в уголовном процессе с обязательным участием адвокатов, аналогично партисипативной процедуре в гражданском процессе (либо предусмотреть проведение партисипативной процедуры – переговоров между адвокатами в уголовном процессе в рамках уголовного дела) с установлением *специального процессуального срока для проведения процедуры*. Например, если один адвокат, представляя интересы потерпевшей стороны, настаивает на неотвратимости наказания, то адвокат подозреваемого (или обвиняемого) лица будет настаивать на невиновности своего подзащитного. Налицо конфликт интересов между двумя адвокатами. Если обучать адвокатов в рамках *Концепции восстановительного правосудия* и ориентировать на нарративный (восстановительный) подход в уголовном процессе, где главным лицом является потерпевшее лицо, а не подозреваемое (обвиняемое), то социальная

значимость такого подхода приведет к тому, что каждый из адвокатов будет задумываться: что важнее для его подзащитного (потерпевшего по делу) – наказание подозреваемого (обвиняемого) либо возможность раскаяния и компенсации, то есть удовлетворения, сатисфакции в глазах общественности, а самое главное – безопасность и отсутствие элемента мести и агрессии во взаимоотношениях между участниками уголовного процесса, что в целом окажет влияние на стабильность в отношениях в обществе.

12. В вопросах пропаганды медиации, а также в рамках обучающих программ среди населения в стране необходимо исходить из принципа целесообразности или полезности для общества в целом: предупреждения преступности или рецидива преступлений, раскаяния перед потерпевшим и моральное удовлетворение процедурой восстановительного характера, *возможности компенсировать нанесенный правонарушением (преступлением) имущественный и моральный вред*, полезности общественных работ или обязательств осуществить проект собственными средствами (уборка, строительство, озеленение и т.д.) и главное – дальнейшей безопасности потерпевшего лица и членов его семьи<sup>17</sup>.

## Ссылки

- <sup>1</sup> Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858 О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года // «Казахстанская правда» от 27.08.2009 г., № 205 (25949).
- <sup>2</sup> Медиация в США. Медиация в Европе // <http://ru.wikipedia.org>
- <sup>3</sup> Европейский кодекс поведения медиаторов <http://ec.europa.eu/>
- <sup>4</sup> Закон Республики Казахстан о медиации от 28 января 2011 года № 401-IV // «Казахстанская правда» от 05.02.2011 г., № 42-43 (26463-26464).
- <sup>5</sup> Постановление Правительства Республики Казахстан от 3 июля 2011 года № 770 Об утверждении Правил прохождения обучения по программе подготовки медиаторов // «Казахстанская правда» от 09.2011 г., № 294-295 (26685-26686).
- <sup>6</sup> Жакупов Ж.А. Анализ развития медиации в Казахстане // [www.mpc-info.kz](http://www.mpc-info.kz)
- <sup>7</sup> Там же.
- <sup>8</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231 // «Казахстанская правда» от 10.07.2014 № 133 (27754).
- <sup>9</sup> Каа С.А., Мырзаханова М.Н. Сот медиациясы: Теория және практика. Монография: Көкшетау, 2018.

- <sup>10</sup> Мухамадиева Г.Н., Баяндина М.О. Институт медиации в уголовном процессе. Вестник КазНУ, серия юридическая. Алматы, 2015; Мырзаханова М.Н., Кузнецов А.В., Тулегенов Ш.Б. Основы юридической конфликтологии и медиации. Кокшетау, 2016.
- <sup>11</sup> Пункт 4 изложен в редакции закона РК от 31.10.2015 г. №378-V (введен в действие с 01.01.2016).
- <sup>12</sup> Уголовный кодекс РК (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.07.2018).
- <sup>13</sup> Кодекс РК, УПК РК (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.07.2018).
- <sup>14</sup> Кодекс РК «Об административных правонарушениях» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.07.2018).
- <sup>15</sup> Конституционный закон РК от 25.12.2000 г. №132-II «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.12.2017 г.).
- <sup>16</sup> Закон РК от 14.07.1997г №155-1 «О нотариате» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 05.07.2018 г.).
- <sup>17</sup> Закон РК от 28.01.2011г №401-V «О медиации» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.10.2015 г.); Раисова Б. Медиация в уголовном процессе: новые тенденции в практике и в обучении. Астана, 2016; Мырзаханова М.Н., Мырзаханов Е.Н. Медиация и право. Монография. 2014.

## Anotācija

Raksts veltīts mediācijas piemērošanas procesam, tendencēm un perspektīvai, īpaši akcentējot kriminālprocesa pilnveides un samierināšanas procedūras iespējas. Rakstā apkopota informācija par Kazahstānas Republikas vēsturisko pieredzi mediācijas procesa ieviešanā, kā arī analizēti ASV un Eiropas Savienības valstu panākumi šajā procesā. Analizēts mediācijas ieviešanas normatīvi tiesiskais pamats un procedūras īstenošanas pamatnoteikumi Kazahstānas Republikā. Mediācijas tiesiskā regulējuma un piemērošanas prakses civilprocesā un kriminālprocesā analīze ļauj secināt, ka nepieciešama mediācijas regulējuma pilnveide, kā arī jāturpina mediatoru apmācība, ieviešot nepieciešamās korekcijas izglītības programmās.