

**Комитет министров
Совета Европы**

РЕКОМЕНДАЦИЯ № R (98)1

**Комитета министров государствам-членам
о семейной медиации**

*(Принятая Комитетом министров 21 января 1998 года
на 616 заседании заместителей министров)*

1. Комитет министров согласно положениям Статьи 15 пункта «b» Устава Совета Европы,
2. Признавая растущее число семейных споров и, прежде всего, возникающих в результате раздельного проживания супругов или развода, и отмечая пагубность последствий конфликта для семей, а также высоких социальных и экономических издержек для государств;
3. Признавая необходимость обеспечения защиты важнейших интересов и благополучия ребенка, как это предусмотрено международными правовыми документами и, прежде всего, принимая во внимание проблемы, касающиеся опеки и доступа к судебному разбирательству, возникающие в результате раздельного проживания супругов или развода;
4. Отдавая должное развитию способов разрешения конфликтов на основе поиска консенсуса и признанию необходимости уменьшать последствия конфликта в интересах всех членов семьи;
5. Признавая особенности семейных споров, а именно:
 - тот факт, что в семейные споры вовлечены лица, которые по определению будут сохранять взаимозависимые и продолжающиеся отношения;
 - тот факт, что семейные споры возникают в условиях огорчений и переживаний и усугубляют их;
 - тот факт, что раздельное проживание супругов и развод оказывает влияние на всех членов семьи и особенно на детей;
6. Ссылаясь на Европейскую конвенцию по соблюдению прав детей и, прежде всего, на Статью 13 настоящей Конвенции, которая касается предоставления медиации или других процессов разрешения споров, оказывающих влияние на детей;
7. Учитывая результаты исследований по использованию медиации и опыт в этой области в различных странах, который свидетельствует, что использование медиации в семейных спорах имеет перспективы:

- Улучшить общение между членами семьи;
- Снизить конфликтность между участвующими в споре сторонами;
- Позволить мирное разрешение спора;
- Позволить продолжение личных контактов между родителями и детьми;
- Снизить социальные и экономические издержки раздельного проживания и развода для самих сторон и для государств;

8. Подчеркивая возросшую инструментализацию семейных отношений и совершенно особые проблемы, связанные с этим явлением;

9. Сознвая, что ряд государств рассматривают возможность введения медиации при семейных спорах;

10. Будучи убежденными в необходимости более широкого использования медиации в семейных спорах, процессе, при котором третья сторона, медиатор, беспристрастный и нейтральный, помогает сторонам самим договариваться по спорным вопросам и достигать своих собственных совместных соглашений;

11. Рекомендует правительствам государств-членов:

i. внедрять или содействовать внедрению медиации в семейных спорах, или там, где это необходимо, усиливать существующую практику медиации в семейных спорах;

ii. принять или усилить все меры, которые они считают необходимыми в целях соблюдения следующих принципов для содействия использованию медиации в семейных спорах в качестве действенного средства разрешения семейных споров.

Принципы семейной медиации

I. Сфера применения медиации

a. Семейная медиация может применяться во всех спорах между членами одной и той же семьи, связанными между собой кровными узами или узами брака и которые живут или жили в условиях семейных отношений, в том виде в котором они предусмотрены национальным законодательством.

b. Тем не менее, государства сами определяют специфические вопросы или дела, на которые распространяется семейная медиация.

II. Организация медиации

a. Медиация в принципе не должна быть обязательной.

b. Государства сами организуют и осуществляют медиацию по своему усмотрению, как через государственный, так и через

частный сектор.

с. Независимо от способов организации и осуществления медиации, государства должны следить за тем, чтобы существовал соответствующий механизм по обеспечению наличия:

- Порядка по отбору, обучению медиаторов и присвоению им квалификации;
- Стандартов, касающихся медиаторов, которые следует устанавливать и сохранять.

III. Процесс медиации

Государства должны обеспечивать наличие таких механизмов, которые позволили бы осуществлять процесс медиации в соответствии со следующими принципами:

- i. медиатор является беспристрастным в отношении обеих сторон;
- ii. медиатор является нейтральным в отношении результата процесса медиации;
- iii. медиатор с уважением относится к точкам зрения сторон и сохраняет равенство их переговорных позиций;
- iv. медиатор не обладает полномочиями делать решения обязательными для сторон;
- v. условия, в которых происходит семейная медиация, должны гарантировать невмешательство в личную жизнь;
- vi. дискуссии, которые ведутся при медиации, являются конфиденциальными и не могут использоваться в последующем, за исключением случаев согласия сторон или случаев, предусмотренных национальным законодательством;
- vii. медиатор должен в случае необходимости информировать стороны о возможности воспользоваться брачными консультациями или другими формами консультаций в качестве средства разрешения их брачных или семейных проблем;
- viii. медиатор обязан проявлять особую заботу о благополучии и важнейших интересах детей, должен способствовать тому, чтобы уделялось внимание потребностям детей и напоминать родителям об их основной ответственности, касающейся благополучия своих детей и необходимости для них информировать и консультировать детей;
- ix. медиатор должен уделять все необходимое, чтобы установить, не проявлялось ли насилие в прошлом или не проявится ли оно в будущем между сторонами и какое влияние это может оказать на договорные позиции сторон и должен решить целесообразность процесса медиации в данных обстоятельствах.
- x. Медиатор может предоставить юридическую информацию, но не должен давать юридический совет. Он должен в случае необходимости информировать стороны о возможности для них проконсультироваться с юристом или с любым другим соответствующим профессиональным лицом.

IV. Статус посреднических соглашений

Государства должны способствовать тому, чтобы посреднические соглашения одобрялись судебными властями или другими компетентными органами власти,

если этого потребуют стороны, и предусматривать механизмы обязательного исполнения таких одобренных соглашений в соответствии с национальным законодательством.

V. Взаимоотношения между медиацией и судебным разбирательством с точки зрения судебных властей и других компетентных органов власти

a. Государства должны признавать независимость медиации и возможности того, что медиация может осуществляться до, во время и после судебных разбирательств.

b. Государства должны создать механизм, который :

- i. позволил бы интерпретировать судебное разбирательство таким образом, чтобы оно предусматривало медиацию;
- ii. Обеспечивал бы, чтобы в данном случае судебные и другие компетентные органы власти сохраняли за собой полномочия принимать срочные решения для защиты сторон или их детей, или их имущества;
- iii. Информировал бы судебные и другие компетентные органы власти, независимо от того продолжается или нет для сторон процесс медиации, и достигнуто ли ими соглашение или нет.

VI. Содействие процессу медиации и доступ к нему

a. Государства должны содействовать развитию семейной медиации, в частности, через информационные программы, предоставляемые населению, чтобы содействовать лучшему пониманию этого способа разрешения споров на основе поиска консенсуса.

b. Государства свободны определять в отношении отдельных дел методы предоставления соответствующей информации об альтернативных процессах по разрешению семейных споров (например, предусматривая обязательность встречи сторон с медиатором) и таким образом давать возможность сторонам принимать решение в отношении возможности и целесообразности посредничества для разрешения спора.

c. Государства также должны идти на принятие необходимых мер, дающих доступ к семейной медиации, в том числе международной медиации, в целях содействия развитию этого способа разрешения семейных споров на основе поиска консенсуса

VII. Иные средства разрешения споров

Государства могут решать, следует ли применять там, где это целесообразно, принципы медиации, содержащиеся в настоящей рекомендации, а не иные способы разрешения споров.

VIII. Международные вопросы

- a. Государства должны рассмотреть вопрос создания механизмов для использования медиации в делах с участием международного элемента, где это необходимо, особенно в делах, связанных с детьми, и прежде всего в делах, связанных с опекуном и доступом к разбирательству, когда родители живут или собираются жить в разных государствах.
- b. Международная медиация должна рассматриваться в качестве уместного процесса, который позволял бы родителям оформлять или переоформлять опекуном и доступ и разрешать споры, возникающие в результате решений, которые были приняты в отношении данных дел. Тем не менее, в случае неподобающего изгнания или удержания ребенка, международная медиация не должна использоваться, если она приводит к задержке быстрого возвращения ребенка.
- c. Все вышеизложенные принципы применимы к международной медиации.
- d. Государства должны, насколько возможно, развивать сотрудничество между существующими службами, занимающимися вопросами семейной медиации в целях содействия использованию международной медиации.
- e. Принимая во внимание особенности международной медиации, к международным медиаторам должно предъявляться требование о прохождении специальной подготовки.