

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
ПРЕДИСЛОВИЕ К ИЗДАНИЮ НА РУССКОМ ЯЗЫКЕ	V
ПРЕДИСЛОВИЕ	X
ТАБЛИЦА КЕЙСОВ	XXII

Глава 1. Отличие медиации от других способов урегулирования споров 1

А. Введение	1
Б. Традиционные методы урегулирования споров	2
1. Конфликт и спор	2
2. Обычные реакции на конфликтную ситуацию	3
а. Парадигмы «выигрыш – проигрыш», «прав – виноват»	3
б. Уход от конфликта	3
В. Возникновение альтернативных процедур разрешения споров	3
Г. Альтернативные процессы и процедуры	5
1. Частный судья	6
2. Арбитраж	6
а. Частный договорный арбитраж	7
б. Разновидности арбитража	8
в. Арбитраж, присоединенный к суду	8
3. Независимая оценка дела	9
4. Упрощенный суд присяжных	10
5. Мини-суд	10
6. Согласительные процедуры	11
7. Комбинированные и гибридные процедуры	11
Д. Выбор подходящей процедуры	12

Глава 2. Процедура медиации 15

А. Исторический обзор	15
1. Древние зарубежные примеры	15
а. Упоминания в Библии	15

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
б. Греция	16
в. Китай	16
2. Соединенные Штаты Америки	16
а. Колониальные альтернативные процедуры	17
б. Трудовые споры	17
в. Первые центры	17
i. Вечерняя прокурорская программа (г. Колумбус, штат Огайо)	18
ii. Рочестер, штат Нью-Йорк	18
iii. Общественный совет Сан-Франциско	19
г. Конференция Паунда	19
i. Местные центры правосудия	19
ii. Судебные программы	20
Б. Современное развитие медиации: после конференции Паунда	21
1. Развитие медиации в местных сообществах	22
2. Судебные и административные меры по развитию медиации	23
а. Общие меры	23
б. Недели урегулирования споров	24
в. Медиация по семейным спорам	24
3. Роль адвокатского сообщества	25
а. Американская ассоциация адвокатов	26
б. Ассоциации адвокатов штатов и местные ассоциации адвокатов	26
4. Юридическое и дополнительное образование	27
5. Роль исполнительной власти в развитии медиации	29
6. Развитие медиации в частном секторе	29
В. Преимущества медиации	30
1. Экономия времени и денег	30
2. Конфиденциальность	31
3. Самостоятельность сторон	31
4. Понимание чувств и эмоций и управление ими	32
5. Возможность сохранения отношений	33
6. Потенциал для творческих решений	33
7. Неформальная и гибкая процедура	33
8. Отказ от юридического прецедента	34
Г. Анализ процедуры медиации	34

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
1. Стадии и элементы	35
2. Необходимые навыки в медиации	39
а. Коммуникативные навыки	39
i. Умение слушать	40
ii. Умение задавать вопросы	40
iii. Двустороннее общение	41
iv. Повторение и перефразирование	41
v. Невербальная коммуникация	42
б. Процесс информирования	42
в. Анализ и интерпретация	43
г. Тест на реальность	44
д. Организаторские навыки	45
е. Навыки ведения беседы и снятия напряжения	46
ж. Понимание культурных различий	46
3. Совместные и отдельные заседания	47
4. Концепция бесстадийной медиации	49
Д. Медиация – уникальный фокус на интересах	49
1. Философский аспект	49
2. Прагматичный аспект	50
Е. Возможности медиации в договорных отношениях	51
Ж. Разновидности и адаптации медиации	51
Глава 3. Медиация как содействие ведению переговоров	56
А. Понимание переговоров	56
1. Многостадийный процесс	57
2. Фундаментальные теории	59
3. Персональные стили	61
4. Тактики и стратегии	62
Б. Роль медиатора в диагностике проблем в переговорах	63
1. Выявление специфических проблем	63
а. Недостаточность или односторонность информации	63
б. Сугубо дистрибутивный подход	64
в. Психологическое влияние	64
г. Сложности отношений «представитель – доверитель»	65
д. Недостаток опыта или знаний	66
2. Специальные стратегии по преодолению проблем	66
В. Этические проблемы в переговорах	68

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
Глава 4. Вступление в процедуру медиации	72
А. Принцип добровольности	74
1. Организация медиации на местном уровне	74
2. Тонкие намеки и стимулирование	75
3. Судебные споры	75
4. Соглашение сторон	76
Б. Проблемы, связанные с договорной обязанностью использовать медиацию	77
1. Добровольные соглашения	77
2. Договоры присоединения	78
3. Проблемы исполнимости	78
4. Составление проектов соглашений о медиации	79
5. Выбор медиатора	80
В. Медиация по назначению суда	80
1. Полномочия судов по назначению медиации	81
а. Неотъемлемые полномочия	81
б. Законодательство	82
i. Законодательство штатов	82
ii. Федеральное законодательство	83
в. Специальные судебные правила	84
2. Методы передачи дела на медиацию	84
а. Независимое судебное выборочное направление дел на медиацию	85
б. Постоянно действующие правила или локальные правила, устанавливающие обязанность использовать медиацию	85
в. Обязательное условие для назначения судебного заседания	85
г. Отказ от медиации и возражения против ее проведения	85
3. Проблемы, связанные с обязательным использованием медиации в суде	86
а. Конституционные вопросы	86
б. Определение наиболее подходящего момента для проведения медиации	86
в. Влияние на другие аспекты судебного разбирательства	87
г. Методы и проблемы выбора медиатора	88
д. Расходы, связанные с обязательным использованием медиации	89
Г. Законодательно установленная обязанность использовать медиацию	90

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
Д. Аргументы против использования обязательной медиации	90
1. Процедурные соображения	91
2. Дисбаланс сил	92
3. Стороны, не желающие сотрудничать	92
4. Необходимость в установлении прецедента.	92
Е. Обязанность адвоката информировать клиентов о процедуре медиации	93
1. Современные этические правила.	93
2. Специальные положения.	94
3. Предполагаемые правила	94
4. Раскрытие информации и принятие решения	95
5. Последствия невыполнения обязанности информирования клиентов	95
а. Дисциплинарные меры.	96
б. Правовая небрежность или недобросовестная практика	96
Ж. Поведение и вопросы до начала медиации.	96
1. Организационные вопросы	97
2. Подготовка	98
а. Подготовка медиатора	98
б. Подготовка сторон	99
Глава 5. Обязанность использовать процедуру медиации	101
А. Проблемы участия и полномочий	103
1. Стороны/представители	103
2. Адвокаты.	103
3. Другие участники	104
4. Проблемы, связанные с участием отдельных субъектов	105
а. Публичные государственные образования.	105
б. Корпорации	106
в. Страховые компании	107
г. Международные споры	107
5. Альтернативные подходы	108
а. Делегирование полномочий	108
б. Телефонная или видеоконференция	108
в. Последующее одобрение предварительного соглашения	109
Б. Требование подготовки.	109
В. Оплата услуг медиатора	110

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
Г. Обязательное раскрытие информации и обмен информацией	111
Д. Осознанное участие	112
1. Понятие	112
2. Определение	112
Е. Добросовестное участие	113
1. Понятия	113
2. Общее понимание добросовестного участия в медиации	114
3. Современные правовые параметры	115
а. Законодательство	115
б. Прецедентное право	115
4. Соотношение участия в медиации с этическими нормами для адвокатов	117
Ж. Санкции и иные последствия невыполнения стандартов поведения	118
1. Обязательность выполнения	118
2. Установление факта невыполнения обязанности	118
3. Круг возможных последствий	120
4. К кому применяются санкции?	121
а. Адвокат	121
б. Клиент	121
в. Клиент и адвокат	122
Глава 6. Вопросы, связанные с нейтральностью и беспристрастностью медиатора	125
А. Традиционные концепции понимания роли медиатора	126
1. Вопросы процедуры	126
2. Вопросы существа спора	127
3. Взаимоотношения со сторонами	128
4. Результат медиации	130
5. Нейтральность медиатора с точки зрения сторон	131
Б. Понимание справедливости: проведение медиации при недостатке информации и знаний у сторон	132
1. Роль права в медиации	133
2. Стороны без представителей	134
3. Необходимость получения сторонами информации	135
4. Виды информации или консультации	136
В. Вопросы дееспособности сторон	137
Г. Нормативная роль медиатора	137

СОДЕРЖАНИЕ

Стр.

Д. Факторы, влияющие на беспристрастность медиатора, и последствия ее нарушения	138
1. В ходе медиации	139
2. Последующие конфликты	139

Глава 7. Конфиденциальность в медиации 142

А. Значение конфиденциальности: общие положения	143
1. В пользу конфиденциальности	143
2. Против конфиденциальности в медиации	146
Б. Интересы, обеспечиваемые конфиденциальностью	147
1. Чьи интересы охраняются?	148
а. Стороны и представители	148
б. Медиатор	149
в. Процедура	149
г. Другие лица	149
2. Что охраняется конфиденциальностью?	150
3. Пределы конфиденциальности	151
а. Доказательственные исключения	151
б. Свидетельские привилегии	152
в. Существование привилегированных и конфиденциальных отношений	153
г. Влияние на раскрытие доказательств	154
В. Виды раскрытия информации	155
1. Раскрытие информации другим лицам	155
2. Информирование государственных органов	155
3. Необходимость или обязанность предупреждения	155
4. Свидетельские показания в юрисдикционном процессе	156
5. Широкая общественность	156
6. Образовательные и исследовательские потребности в использовании информации	157
Г. Методы, обеспечивающие конфиденциальность	158
1. Закон	158
2. Прецедентное право	158
3. Судебные правила	159
4. Постановление суда	159
5. Договор	160
а. Соглашение непосредственно между сторонами	160

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
i. Оговорка, заключаемая до возникновения спора	160
ii. Соглашение, заключаемое после возникновения спора до начала процедуры медиации	161
iii. Условие, включенное в медиативное соглашение	161
б. Соглашение с медиатором	161
Д. Современное правовое регулирование	162
Е. Единообразный закон о медиации (УМА).	163
1. Предпосылки принятия	163
2. Обзор содержания.	163
3. Будущее.	164
Глава 8. Вопросы, связанные с медиативным соглашением.	167
А. Общие положения	167
Б. Составление проекта соглашения	167
1. Обязанности медиатора.	168
2. Роль сторон и юристов	169
3. Роль других лиц в составлении проекта соглашения	170
В. Вопросы содержания	170
1. Детализация	170
2. Частичные соглашения	172
3. Предварительные и условные соглашения.	172
Г. Вопросы исполнимости	173
1. Общие вопросы.	173
2. Ключевые проблемы исполнимости	174
3. Юридический анализ	176
а. Законодательные положения	176
б. Прецедентное право	177
4. Процедурные вопросы	177
5. Выбор правовых положений	178
Глава 9. Этические правила в медиации	181
А. Общие положения и определение понятий	181
Б. Этика для медиаторов	182
1. Общие сведения об этических правилах медиатора	183
2. Содержание этических кодексов медиатора	184
а. Вопросы компетентности медиатора	185
б. Нейтральность и беспристрастность	185

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
в. Недопустимость конфликта интересов	186
г. Положения о конфиденциальности	187
д. Обеспечение самостоятельности сторон.	187
е. Качество процедуры.	189
ж. Способность медиатора обеспечить профессиональное информирование	190
з. Атрибуты надлежащего проведения процедуры	191
и. Реклама и предложения по использованию процедуры медиации	191
к. Оплата услуг медиатора	192
3. Вопросы, возникающие в связи с принятием этических кодексов	192
4. Вопросы соблюдения этических норм	194
В. Адвокат в качестве медиатора: особые проблемы	196
Г. Этика для организаций, обеспечивающих проведение медиации.	197
Д. Правила этики для организаций, направляющих стороны на медиацию	198
1. Суды и другие публичные органы	199
2. Частные организации	199
Е. Этика для участников медиации.	200
Глава 10. Регулирование деятельности медиаторов: развитие профессии.	204
А. Обзор	204
Б. Определение основных направлений развития	205
1. Преимущества и польза регулирования	205
2. Недостатки регулирования	206
В. Методы регулирования	206
1. Квалификация	207
а. Общая репутация или опыт	207
б. Квалификация, необходимая для прохождения подготовки.	208
в. Обучение медиации и тренинг	209
2. Проверка и оценка навыков медиатора	211
3. Развитие сертификации и лицензирования для медиаторов	212
4. Кодексы и стандарты поведения	213
5. Членство в организациях.	213
6. Повышение квалификации	214

СОДЕРЖАНИЕ

	Стр.
Г. Препятствия в регулировании деятельности медиаторов	214
Д. Существующее положение	215
Е. Недобросовестная практика и понятие иммунитета медиатора	215
Ж. К вопросу о медиации как разновидности юридической практики	218
Глава 11. Особенности применения медиации	221
А. Ко-медиация	221
Б. Медиация по семейным спорам	223
В. Медиация по трудовым спорам	225
Г. Медиация по уголовным делам	227
1. Медиация до подачи заявления	227
2. Медиация как способ заключения сделки о признании вины	228
3. Вид медиации «потерпевший – преступник»	229
Д. Медиация по групповым искам	230
Е. Медиация в апелляционной инстанции	231
Ж. Медиация в «группах равных».	232
З. Урегулирование споров, связанных с защитой окружающей среды, и публичных споров	233
И. Урегулирование международных и межкультурных споров	234
К. Медиация в сфере здравоохранения	235
Л. Религиозные организации	236
М. Споры между юристами и клиентами.	237
Н. Интернет и киберпространство	238
Глава 12. Производные, комбинированные и гибридные процедуры.	243
А. Производные процедуры	243
1. Процедура достижения согласия (консенсуса) по делам, связанным с публичной политикой	244
2. Переговоры в нормотворческом процессе	246
3. Групповое содействие	248
Б. Гибридные процедуры	248
В. Комбинированные процедуры	249
Приложение А	253
Приложение Б	262
Приложение В	273