Бортнікова Аліна Геннадіївна, юрист ПрАТ &laquo;Бондарів- ське&raquo;: &laquo;Правові засади застосування медіації як способу вирішення публічно-правових спорів&raquo; (12.00.07 - адміні&shy;стративне право і процес; фінансове право; інформаційне право). Спецрада Д 26.001.04 у Київському національному університеті імені Тараса Шевченка МОН України

ХАРКІВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ

ВНУТРІШНІХ СПРАВ

МІНІСТЕРСТВО ВНУТРІШНІХ СПРАВ УКРАЇНИ

КИЇВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ

ІМЕНІ ТАРАСА ШЕВЧЕНКА

МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ

Кваліфікаційна наукова

праця на правах рукопису

БОРТНІКОВА АЛІНА ГЕННАДІЇВНА

УДК 340.11:0701

ДИСЕРТАЦІЯ

ПРАВОВІ ЗАСАДИ ЗАСТОСУВАННЯ МЕДІАЦІЇ ЯК СПОСОБУ

ВИРІШЕННЯ ПУБЛІЧНО-ПРАВОВИХ СПОРІВ

12.00.07 – адміністративне право і процес; фінансове право;

інформаційне право

Подається на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук

Дисертація містить результати власних досліджень. Використання ідей,

результатів і текстів інших авторів мають посилання на відповідне

джерело.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ /Бортнікова А. Г./

Науковий керівник КОМЗЮК Анатолій Трохимович,

доктор юридичних наук, професор,

заслужений діяч науки і техніки України

Харків – 2019

ЗМІСТ

ПЕРЕЛІК УМОВНИХ ПОЗНАЧЕНЬ………………………………...11

ВСТУП……………………………………………………………………12

РОЗДІЛ 1 ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА МЕДІАЦІЇ ЯК

СПОСОБУ ВИРІШЕННЯ ПУБЛІЧНО-ПРАВОВИХ СПОРІВ………….21

1.1. Сутність та особливості публічно-правових спорів…………………….21

1.2. Види та критерії медіабельності публічно-правових спорів…………...37

1.3. Поняття та принципи застосування медіації як способу вирішення

публічно-правових спорів………………………………………………..54

1.4. Нормативні засади застосування медіації як способу вирішення

публічно-правових спорів………………………………………………..79

Висновок до розділу 1…………………………………………………...104

РОЗДІЛ 2 ПРОЦЕДУРИ МЕДІАЦІЇ ЯК СПОСОБУ ВИРІШЕННЯ

ПУБЛІЧНО-ПРАВОВИХ СПОРІВ…………………………………………110

2.1. Правовий статус медіатора та сторін медіації як способу вирішення

публічно-правових спорів………………………………………………110

2.2. Порядок здійснення медіації як способу вирішення публічно-правових

спорів:

2.2.1 Підготовча стадія…………………………………………………133

2.2.2 Стадія медіаційних перемовин…………………………………..139

2.3 Медіаційна угода: особливості укладення та виконання……………….147

Висновок до розділу 2…………………………………………………...167

РОЗДІЛ 3 ШЛЯХИ ВДОСКОНАЛЕННЯ МЕДІАЦІЇ ЯК

СПОСОБУ ВИРІШЕННЯ ПУБЛІЧНО-ПРАВОВИХ СПОРІВ………...172

3.1. Перспективи використання в Україні зарубіжного досвіду застосування

медіації як способу вирішення публічно-правових спорів…………...172

3.2. Шляхи вдосконалення правового регулювання медіації як способу

вирішення публічно-правових спорів………………………………….186

Висновок до розділу 3…………………………………………………...200

ВИСНОВКИ…………………………………………………………….204

СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ…………………………….210

ДОДАТКИ……………………………………………………………….244

ВИСНОВКИ

Удисертаціїнаведенотеоретичнеузагальненняйновевирішення

науковогозавданнящодовизначеннянаосновіаналізунормнаціонального

тазарубіжногозаконодавстваатакождосягненьюридичноїнаукита

практикиправовихзасадзастосуваннямедіаціїякспособувирішення

публічноправовихспорівУрезультатіпроведеногодослідження

сформульованонизкуновихнауковихположеньвисновківпропозиційта

рекомендаційЗокрема

Аргументованощозпоявоюоновленоїкатегоріїпублічновладні

управлінськіфункціїуякійпростежуєтьсявідлуннясформованої

ВБАвер’яновимдихотоміїпредметаадміністративногоправавідбулося

перезавантаженнязмістувідносиннарівнідержава‒громадянинПерехід

нановусходинкувзаємовідносиндереалізаціяправсвободтаінтересів

громадянзабезпечуєтьсяобслуговувальнимхарактеромфункціонування

апаратудержавипозначивсяпоявоюдвосторонньоговпливусторіну

публічноправовихвідносинах

Обґрунтованощодоговірнатеоріявиникненнядержавивідкриває

можливістьдлязастосуваннямедіаціїякспособувирішенняпублічноправовихспоріввиступаючиякмеханізмякийвиводитьвзаємовідносини

громадянздержавоюнановийрівеньщовідповідаєвсімканонам

європейськоготоваристваОскількипопершедержававідповіднодо

згаданоїтеорії‒целишестворенасубстанціядлярозв’язанняпротирічу

суспільствіякаєвиразникомпублічнихінтересівбодержава–цеієнарод

йоговолятаінтересподругерозвитоклюдськогоспівіснуваннясягнувдо

виникненнягромадянськогосуспільстватомупотрібноналагодити

взаємодіюгромадянськогосуспільстваздержавою

Розглядмедіаціїякспособувирішенняпублічноправовихспорівдля

окресленнядіапазонуїїзастосуваннядавзмогурозробитикритеріїабо



властивостімедіабельностіпублічноправовихспорівлегітимність

законністьспеціальнаправосуб’єктністьнаявністьдискреційних

повноваженьадміністративногорозсудуусуб’єктавладнихповноважень

компетенційнірамкиспірнезачіпаєінтересиосібякінеберутьучасть

умедіаціїперспективаоформленнярезультатівмедіаціїзгіднознормами

матеріальноготапроцесуальногоправатакзванийкритерійдієвості

медіаційноїугодидобровільність

Сформульованодефініціюпоняттямедіабельністьпублічноправовихспорів‒цесукупністьвластивостейспорузаобов’язкової

наявностіякихізавзаємноїзгодисторінєймовірністьйоговрегулюванняза

допомогоюпроцедуримедіації

Визначенопоняттямедіаціяякспосібвирішенняпублічноправових

спорівпідякоюпропонуєтьсярозумітиорганізованумедіаторомгнучку

структуровануконфіденційнупроцедурупобудовануназасадах

добровільностірівностітаспівробітництваурамкахякоїсторони

намагаютьсядійтиконсенсусузадляліквідаціїпублічноправовогоспору

Виділеноіохарактеризованоосновніпринципимедіаціїнеобхіднідля

вирішенняпублічноправовогоспорудобровільністьініціативністьрівність

іспівробітництвосторіннеупередженістьнейтральністьінезалежність

медіатораконфіденційність

Узв’язкузвідсутністювУкраїніспеціалізованогозаконупро

медіаціюнормативнізасадизастосуваннямедіаціїякспособувирішення

публічноправовихспорівзурахуваннямієрархічностізапропоновано

поділитиначотиритематичніблокизагальнідискреціяпартнерські

відносиниадміністративнийкомпроміс

Використаннямедіаціїякспособувирішенняпублічноправових

спорівурамкахсудовогопроцесурозглядаєтьсяякодинізефективних

способівзахиступравсвободтаінтересівфізичнихосібправтаінтересів

юридичнихосібвідпорушеньзбокусуб’єктіввладнихповноважень

Дієвістьйогозабезпечуютьнормидиспозитивногоправарозпоряджатися



своїмивимогаминавласнийрозсудчстКАСУкраїниатакож

можливістюдосягнутипримиреннянабудьякійстадіїсудовогопроцесуч

стстКАСУкраїниподавшиклопотаннячизаявущодопроведення

процедуримедіаціїдлявирішенняпублічноправовогоспорутаотримавши

відкладенняабозупиненняпровадженняумежахякогоіпроводиться

процедурамедіації

Прирозглядімедіаціїякодногозіспособівдосудовоговирішення

споруурамкахКАСУкраїнивиділенодвавидиобов’язковоїмедіаціїяк

способувирішенняпублічноправовихспорівувипадку

можливостіобов’язковостізаконодавчогопередбаченнячстКАС

УкраїнизадомовленістюсторінстКАСУкраїниНаголошенощо

положеннязадомовленістюміжсобоючстКАСУкраїнита

безальтернативнепогодженнясуб’єктавладнихповноваженьчстКАС

Україниуможливлюютьзастосуваннямедіаціїякспособувирішення

публічноправовихспорівнабудьякійстадіїрозвиткуконфлікту

Взявшизаосновуідеюбудинкуправосуддязбагатьмадверима

професораФСандеразурахуваннямнормКАСУкраїнивиділеномоделі

медіаціїякспособувирішенняпублічноправовихспорівТаквизначенощо

враховуючиположеннячстКонституціїУкраїнитастКАС

Українисторонипублічноправовогоспорумаютьзмогуйогоуладнатийого

попершеупозасудовіймедіаціїподругеудосудовіймедіаціїчерез

поданняпозовуурезультатірозглядуякогодійтипримиренняшляхом

кімнатимедіаціїзадопомогоюнезалежногопрофесійногомедіатораякий

практикуєприватно

Зважаючиназаконодавчеположенняпронаданняпослугмедіації

напрофесійнихзасадахєдинимсуб’єктомздійсненнямедіаціїякспособу

вирішенняпублічноправовихспоріввизнаєтьсямедіаторВстановленоі

охарактеризовановимогиякиммаєвідповідатимедіаторЗокреманимможе

бутифізичнаособаякадосяглароківмаєвищуюридичнуосвіту

отрималапрофесійнупідготовкумедіаторанакурсахБазовийкурсмедіації



таМедіаціяякспосібвирішенняпублічноправовогоспорууспішно

пройшлаперевіркунанаявністьпідставякіперешкоджаютьмедіаційній

діяльностіамаєповнуцивільнудієздатністьбнемаєсудимостіабо

судимістьпогашеначизнятаувстановленомузакономпорядкувнеє

чиннимсуддеюгнеперебуваєнадержавнійслужбідневчиняла

правопорушенняякібулипідставоювилученнязреєструмедіаторів

занесенадозагальногореєструмедіаторівУкраїнитаєчленомгромадської

організаціїНаціональнаасоціаціямедіаторівУкраїни

Запропоновановизначенняпроцедуримедіаціїяккомплексу

послідовнихелементівстадійтаетапівумежахкожногозяких

вирішуютьсялокальнізавданняспрямованінадосягненнязагальноїмети

виробленняконсенсуальногорішення

Відзначенощопроцедурапроведеннямедіаціїякспособу

вирішенняпублічноправовогоспорускладаєтьсязтрьохстадій–

підготовчоїмедіаційнихперемовинтавиконаннямедіаційноїугодиускладі

якихвиділяютьсяетапи

Медіаційнаугодаякаєрезультатомуспішнопроведеноїпроцедури

медіаціїякспособувирішенняпублічноправовогоспорубуваєдвохвидів

позасудоваякадосягаєтьсясторонамиврезультатіпроцедуримедіації

проведеноїбезпередачіспорунарозглядсудудосудоваякадосягається

сторонамиврезультатіпроцедуримедіаціїпроведеноїпісляпередачіспору

нарозглядсуду

Виділенотакіособливостімедіаційноїугодиукладеноїза

результатамивирішенняпублічноправовогоспоруврамкахпозасудової

медіаціїособливіучасники–суб’єктвладнихповноваженьімедіатор

рівністьсторінґрунтуєтьсянаволеузгодженніобмеженість

повноваженнямиукладаєтьсянапідставізакону–обов’язковавказівкав

текстімедіаційноїугодинормативноправовогоактаактівнапідставіякого

якихможливадомовленістьсторінмета–ліквідаціяконфліктушляхом

досягненнявзаємоприйнятногорішеннямаєформуугоди



Визначенопоняттямедіаційнаугодаякрезультатвирішення

публічноправовогоспору‒цевикладенівписьмовійформідосягнуті

домовленостісторінщодоліквідаціїпублічноправовогоспору