

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДИССЕРТАЦИОННОГО СОВЕТА Д 503.001.01

на базе федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации»

по диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Аттестационное дело № _____

Решение диссертационного совета от 27 ноября 2017 года № 34

О присуждении Баранниковой Екатерине Сергеевне, гражданке Российской Федерации, ученой степени кандидата юридических наук

Диссертация «Гражданско-правовое регулирование международных торгов» по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право принята к защите 20 сентября 2017 года, протокол № 21 диссертационным советом Д 503.001.01 на базе федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации» (117218, г. Москва, ул. Большая Черемушкинская, д. 34, Приказ Министерства образования и науки Российской Федерации от 02.11.2012 г. № 714/нк).

Соискатель Баранникова Екатерина Сергеевна, 1983 года рождения, в 2006 году окончила с отличием государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Саратовский Государственный Социально-Экономический Университет» (ныне Саратовский социально-экономический институт (филиал) ФГБОУ ВО «Российский экономический университет имени Г.В.Плеханова», 410003, г. Саратов, ул. Радищева, 89) по специальности «Мировая Экономика».

В 2013 году Е.С. Баранникова окончила с отличием федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования «Московский Государственный Институт Международных Отношений (Университет) Министерства Иностранных Дел Российской Федерации» по специальности «Юриспруденция» (119454, г.Москва, проспект Вернадского, д.76).

С 31.08.2013 являлась соискателем кафедры Международного частного и гражданского права МГИМО (У) МИД России по специальности 12.00.03 (гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право), сдав кандидатские минимумы (все экзамены сданы на отлично).

Удостоверение о сдаче кандидатских экзаменов № 2990 выдано федеральным государственным автономным образовательным учреждением высшего образования «Московский Государственный Институт Международных Отношений (Университет) Министерства Иностранных Дел Российской Федерации» (119454, г.Москва, проспект Вернадского, д.76) в 2014 году.

Прикреплена соискателем к отделу гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации (117218, г. Москва, ул. Большая Черемушкинская, д. 34) с 27 ноября 2015 года по 26 ноября 2016 года. В настоящее время Е.С. Баранникова работает в должности менеджера по инновационным проектам в контрактном производстве в ООО «ПепсиКо Холдингс» (125315, г. Москва, Ленинградский проспект, 72\4), а также является экспертом в Экспертном Совете при Правительстве Российской Федерации (Аналитический Центр «Форум», 119049, г. Москва, Якиманский переулок, д.6).

Диссертация выполнена в отделе гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Научный руководитель – Беляева Ольга Александровна, доктор юридических наук, заведующий кафедрой частноправовых дисциплин, ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации (117218, г. Москва, ул. Большая Черемушkinsкая, д. 34).

Официальные оппоненты:

Андреева Любовь Васильевна, доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры предпринимательского права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)» (125993, Россия, Москва, ул. Садовая-Кудринская, дом 9);

Кичик Кузьма Валерьевич, кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры предпринимательского права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова» (119991, Москва, ГСП-1, Ленинские горы, д. 1, стр. 13, 4-й учебный корпус)

дали положительные отзывы на диссертацию.

Ведущая организация – федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Всероссийская академия внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации» (119285, Москва, ул. Пудовкина, 4а) в своем положительном отзыве, указала на то, что представленная Е.С. Баранниковой диссертация

содержит обоснованные решения ряда научных проблем, имеющих значение для развития науки гражданского права.

Соискатель имеет 27 опубликованных научных работ по теме диссертации, общим объемом 20,29 печатных листов, 6 из которых – в рецензируемых научных изданиях, указанных в перечне ВАК:

1) Баранникова Е. С. Понятие, сущность и содержание гражданско-правового регулирования закупочных отношений в Англии, США и Российской Федерации // Международный экономико-юридический журнал «Бизнес в законе». 2014. № 2. С. 160-164 (0,61 п.л.).

2) Баранникова Е. С. Проблемы нормативного регулирования тендеров: английская практика // Международный юридический журнал «Пробелы в российском законодательстве». 2014. № 3. С. 80-84 (0,68 п.л.).

3) Баранникова Е.С. Злоупотребления в международных тендерах // Юридический журнал «Черные дыры в российском законодательстве». 2014. № 4. С. 47-51 (0,72 п.л.).

4) Баранникова Е.С. Классификация закупочных тендеров в Англии, США и Российской Федерации // Журнал «Бизнес, менеджмент, право». 2014. № 2. С. 145-148 (0,63 п.л.).

5) Баранникова Е. С. Регулирование закупочных отношений в международном частном праве // Ежемесячный научный журнал «Актуальные проблемы российского права». 2016. № 3. С. 192-197 (0,5 п.л.).

6) Баранникова Е. С. Международные торги: проблемы терминологии // Журнал российского права. 2017. № 1 (241). С. 115-122 (0,55 п.л.).

На диссертацию и автореферат поступили положительные отзывы со следующими замечаниями:

1. В положительном отзыве ведущей организации **«Всероссийская академия внешней торговли Министерства экономического развития**

Российской Федерации» отмечается дискуссионность наличия правосубъектности у транснациональных корпораций, в том числе применительно к их участию в международных торгах. Требуют уточнения вопросы: критерий отнесения торгов к международным, комплексный подход к правовому регулированию международных торгов, правовая природа тендерного договора и его существенные условия, обоснование внесения изменений в ст. 153 ГК РФ.

2. В положительном отзыве официального оппонента **Л.В. Андреевой** наряду с общей высокой оценкой работы отмечается спорность определения торгов, тендера, конкурса и аукциона. Представляется необходимым дополнительное раскрытие понятия и признаков международных торгов, субъектного состава, отличий их от иных торгов. В диссертации справедливо акцентируется внимание на участии в международных торгах транснациональных корпораций. Вместе с тем, рекомендуется кратко охарактеризовать и иные виды международных торгов, в частности, торги, проводимые международными биржами. Отмечается дискуссионность разделения закупочного и договорного отношений.

3. В положительном отзыве официального оппонента **К.В. Кичика** указано, что несмотря на несомненные достоинства исследования, следует отметить некоторые дискуссионные вопросы: определение «закупочного правоотношения», «объекта закупки» и «запроса котировок»; соотносимость международных торгов с разными юрисдикциями; обоснование экономической эффективности торгов; использование наименования «Англия» вместо «Великобритания»; обоснование необходимости разработки Типового закона ЮНСИТРАЛ о коммерческих закупках. Также рекомендуется уточнить разделение закупок на публичные и коммерческие; наименование второй главы диссертации; отнесение «торгов», «тендера», «конкурса» к синонимам и обосновать применение понятий «закупочное

отношение» («закупочное правоотношение»), «закупочная деятельность», «закупочные споры».

4. В положительном отзыве на автореферат доктора юридических наук, профессора, заведующего кафедрой международного публичного и частного права факультета права Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» **Н.Ю. Ерпылевой** отмечается высокий уровень диссертации и приводится замечание об уточнении определения «закупочного правоотношения (закупки)».

5. В положительном отзыве на автореферат кандидата юридических наук, преподавателя НИУ ВШЭ, начальника отдела правовой экспертизы АО «Центр развития экономики» (B2B-Center) **Д.А. Казанцева** отмечается, что диссертант рассматривает ТНК как отдельный субъект гражданского права, хотя существуют различные доктринальные определения как самого термина (многонациональные компании, мультинациональные корпорации, др.), так и наличия правосубъектности у компаний с трансграничной структурой организации бизнеса. Рекомендуется уточнить классификацию способов закупок и рассмотреть применение в международных торгах передовых современных требований к закупаемой продукции.

6. В положительном отзыве на автореферат доктора юридических наук, профессора кафедры международного частного и гражданского права Московского государственного института международных отношений (Университета) Министерства иностранных дел Российской Федерации **А.А. Власова** отмечается, что предложенный диссертантом перечень злоупотреблений в международных торгах может быть расширен, так как деловой оборот динамично развивается, и международные торги усложняются и принимают новые формы.

Все поступившие отзывы содержат оговорку о том, что высказанные замечания носят дискуссионный характер и не влияют на общее положительное впечатление от диссертационного исследования Е.С. Баранниковой и не умаляют его достоинств.

Выбор официальных оппонентов и ведущей организации обосновывается их заинтересованностью разрабатываемой тематикой, которая выразилась в опубликовании ряда научных работ по вопросам гражданско-правового регулирования торгов, а также широкой востребованностью результатов их научной деятельности в исследуемой области.

Диссертационный совет отмечает, что на основании проведенного соискателем исследования:

доказан вывод о том, что закупочное правоотношение (закупка) – это гражданско-правовое относительное обязательственное отношение, складывающееся между имущественно и организационно обособленными организатором торгов, участниками торгов и при необходимости третьими взаимосвязанными лицами по поводу права на заключение договора на закупку между организатором и одним из участников торгов и (или) третьим взаимосвязанным лицом на условиях, согласованных сторонами на торгах;

обоснован вывод о том, что международные торги – это форма закупочного правоотношения, особенность которого заключается в том, что коммерческие предприятия организатора и (или) участников торгов находятся в разных государствах, а следовательно, оно прямо не соотносится с нормами законодательства одной юрисдикции;

доказано, что субъектами международных торгов являются организатор торгов или лицо, действующее по его поручению, участники торгов и третьи взаимосвязанные лица. Предмет международных торгов – закупочная деятельность, осложненная иностранным элементом, наиболее

распространенным примером которой являются закупки транснациональных корпораций. Объектом международных торгов является право на заключение субъектами международных торгов договора о передаче вещи или иного имущества, включая имущественные права; осуществлении работ и (или) оказании услуг; передаче интеллектуальных прав;

доказано, что закупочное и договорное отношения тесно взаимосвязаны, первое возникает по поводу имущественного интереса, а второе – по поводу имущественных прав и, дополняя друг друга, эти отношения имеют похожую, но не единую сущность. При этом без последующего договорного отношения закупочное отношение теряет смысл. Поэтому закупочное отношение носит вспомогательный характер и служит предпосылкой для возникновения договорного отношения. Закупочное отношение следует понимать в узком смысле как процедуру, опосредующую заключение договора;

сделан вывод о том, что экономическая эффективность торгов (а равно и других процедур закупок) измеряется результативностью основного договора, его фактическим исполнением по качеству, срокам и цене. По этой причине особую значимость приобретает имплементация в российский правопорядок английской доктрины тендерного договора – строгого соблюдения условий торгов при заключении и исполнении договора. Справедливость, разумность и добросовестность суть общие принципы закупочных отношений, которые должны быть положены в основу противодействия злоупотреблениям на международных торгах. В связи с этим необходимо расширение практики применения института обязательственного эстоппеля в закупочных спорах по аналогии с американским promissory estoppel;

доказано, что международные торги основаны на замещении переговоров, основанных на свободе воли сторон, справедливой

конкуренцией. Конкурентный отбор происходит на условиях, устанавливаемых организатором торгов в его пользу. Поэтому в случае если организатор торгов изменяет условия отбора после начала торгов, заключает договор с участником, коммерческое предложение которого не соответствует первоначальным условиям международных торгов, он нарушает права остальных участников и ограничивает конкуренцию. Такие злоупотребления должны иметь следствием признание международных торгов недействительной сделкой в соответствии с п. 2 ст. 168 ГК РФ;

предложено разработать Типовой закон ЮНСИТРАЛ о коммерческих закупках, который будет способствовать гармонизации законодательства о международных торгах на уровне разных стран. Несмотря на то, что подобный акт будет носить рекомендательный характер, можно прогнозировать, что по аналогии с унификацией законодательства о публичных закупках, он позволит оптимизировать и найти единообразные подходы к регулированию международных торгов в разных юрисдикциях. Кроме того, на базе ЮНСИТРАЛ целесообразно создание специального органа по рассмотрению тендерных споров с участием транснациональных корпораций.

Теоретическая значимость исследования заключается в том, что диссертантом сформулированы и обоснованы значимые теоретические положения о закупочном правоотношении, соотношении юридических составов торгов и заключенного на их основании договора, об имплементации в российскую правовую доктрину концепции тендерного договора, о международных торгах как особой форме закупочного правоотношения.

При написании исследования диссертантом был результативно использован метод сравнительно-правового анализа с применением исторического метода и правового моделирования.

Практическая значимость результатов исследования состоит в том, что сформулированные диссертантом выводы могут быть использованы для углубления существующих познаний в области регулирования международных торгов, имеют прикладное значение для оптимизации локального регулирования закупочных отношений, могут быть применены в договорной практике хозяйствующих субъектов во внешнеторговом обороте. Выводы Е.С. Баранниковой могут быть использованы в практической деятельности российских транснациональных корпораций, планирующих выход на международные рынки и применяющих международные торги при закупках товаров, работ, услуг. Выводы диссертанта также могут быть использованы для совершенствования действующего гражданского законодательства Российской Федерации, дальнейших научных исследований в рамках международного частного права, в том числе для комплексного анализа и разработки нормативного регулирования деятельности ТНК. Также результаты диссертации могут использоваться в процессе преподавания учебных дисциплин по специальности 12.00.03..

Научная новизна исследования состоит в том, что сравнительно-правовой анализ проблем международных торгов в российской и англо-американской системах права является первым исследованием по обозначенной теме и восполняет важный пробел в цивилистических исследованиях как в отечественной, так и зарубежной науке.

Теоретические положения, содержащиеся в диссертации, подтверждают достоверность результатов исследования. Они базируются на значительном количестве отечественных и зарубежных доктринальных и нормативных источников, судебной практике.

Личный вклад соискателя состоит в самостоятельной постановке целей и задач исследования, выявлении правовых проблем международных торгов и их последующем решении; определении понятийного аппарата по

рассматриваемой проблематике; формулировании выводов и предложений и их апробации посредством публикации в научных журналах, участии в научных конференциях и проектах Экспертного Совета при Правительстве Российской Федерации.

Диссертация охватывает основные вопросы научной проблемы и удовлетворяет требованию внутреннего единства, что подтверждается последовательным изложением материала и логичной структурой содержания диссертации, наличием единой цели, объединяющей все выводы и предложения диссертанта.

На заседании 27 ноября 2017 года диссертационный совет принял решение: присудить Баранниковой Екатерине Сергеевне ученую степень кандидата юридических наук. При проведении тайного голосования диссертационный совет в количестве 20 человек, из них 6 докторов наук по профилю рассматриваемой диссертации, участвовавших в заседании, из 27 человек, входящих в состав совета, дополнительно введены на разовую защиту – 0 человек, проголосовали: за – 17 человек, против – 3, недействительных бюллетеней – 0.

И.о. председателя диссертационного совета
доктор юридических наук

А. Чиканова

Ученый секретарь диссертационного совета
кандидат юридических наук

И. Щукин

27 ноября 2017 года