

«УТВЕРЖДАЮ»

Ректор
ФГБОУ ВО «Всероссийская академия
внешней торговли Министерства
экономического развития
Российской Федерации»



доктор экономических наук, профессор

С.Г Синельников – Мурылёв

«10» ноября 2017 года

ОТЗЫВ ВЕДУЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ

Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Всероссийская академия внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации» - на диссертацию Баранниковой Екатерины Сергеевны на тему «Гражданско-правовое регулирование международных торгов», представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук по научной специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Диссертационное исследование Баранниковой Екатерины Сергеевны, выполненное в отделе гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, является самостоятельным и актуальным гражданско-правовым исследованием правового регулирования международных торгов.

Актуальность темы. В диссертационном исследовании определены основные правовые проблемы международных торгов и разработаны предложения по их решению на основе сравнительно-правового анализа гражданско-правового регулирования публичных и коммерческих закупок в Российской Федерации и зарубежных странах. Несмотря на усложнение и увеличение количества проводимых во внешней торговле международных торгов, отсутствует единообразное гражданско-правовое регулирование торгов с иностранным элементом, что приводит к злоупотреблениям в гражданском обороте в этой сфере, и поэтому требует глубокого изучения правовой природы

закупочных отношений в науке гражданского права с целью дальнейшего разрешения выявленных проблем в правоприменительной практике.

Все это и предопределило актуальность представленной диссертационной работы.

Научная новизна. Работа отличается новизной. В исследовании представлено решение ряда задач, имеющих значение для развития науки гражданского права, а также совершенствования гражданского законодательства и практики его применения с сфере международных торгов. Так, в отечественной гражданско-правовой науке не уделялось достаточно внимания исследованиям сущности и содержанию международных торгов, определению их места в системе гражданско-правовых отношений. Закрепление в действующем гражданском законодательстве прямых норм, посвященных торгам (статьи 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации) (далее по тексту – ГК РФ), в полной мере не раскрывает правовую природу закупочных правоотношений, не содержит указаний на их характерные черты и принципы правового регулирования. Значимость диссертационного исследования заключается также в формулировании автором понятийного аппарата закупочных отношений, в частности определены содержания таких понятий как «торги», «международные торги», «закупочные отношения», «тендерный запрос», «тендерная документация», «тендерный договор» и т.д., а также в раскрытии правовых проблем международных торгов и предложений по совершенствованию действующего гражданского законодательства Российской Федерации в этой сфере. Также, в системе действующего правового регулирования не в полной мере разрешен вопрос о соотношении между собой закупочного и договорного правоотношений, и, как следствие, в гражданско-правовой доктрине вопросы их взаимосвязи остаются дискуссионными. В то же время, автором разработаны и предложены теоретические подходы в части обоснования вспомогательного характера закупочного правоотношения по отношению к договорному правоотношению,

и признания закупочного правоотношения в узком смысле процедурой, опосредующей заключение по итогам торгов гражданско-правового договора.

Необходимо отметить, что автором достаточно четко сформулированы цели и задачи исследования.

Так, диссертационное исследование Баранниковой Екатерины Сергеевны ориентировано на комплексное, всестороннее исследование гражданско-правового института международных торгов с использованием в качестве эмпирической и теоретической основ работы значительного количества материалов зарубежной судебной практики, законодательных актов, научных трудов по исследуемой проблематике, что позволило автору изучить особенности проведения международных торгов с участием транснациональных корпораций, выявить существующие проблемы в правоприменительной практике и сформулировать предложения по совершенствованию действующего гражданского законодательства Российской Федерации в данной сфере.

Постановка диссертантом основных задач в работе позволило провести всесторонний анализ предмета диссертационного исследования, успешно решить поставленные задачи, сформулировать выводы и предложения, имеющие научное и практическое значение.

Структура диссертации Баранниковой Екатерины Сергеевны представляется вполне логичной и обуславливается целями и задачами исследования. Работа структурирована логично, обладает внутренним единством, позволяет в полной мере последовательно раскрыть тему диссертационного исследования и проследить выполнение поставленных целей и решение задач. Диссертация состоит из введения, трех глав, подразделенных на параграфы, заключения, библиографии.

В первой главе диссертации (с. 13-89) исследованы сущность и содержание международных торгов, определено их место в системе гражданско-правовых отношений. Заслуживает внимания разработанный соискателем понятийный аппарат, необходимый для исследования

международных торгов. В частности, соискатель в процессе исследования субъектов закупочных отношений, разработал и дал определение термину «третьи взаимосвязанные лица» (с. 20), который может быть использован не только для дальнейшего научного изучения международных торгов, но и правовых проблем транснациональных корпораций. При этом следует согласиться с выводом автора, что сущность закупочного отношения следует раскрыть через субъективные права и обязанности его участников (с.23). В этой связи в главе первой диссертации автор уделил достаточное внимание анализу прав и обязанностей субъектов закупочных отношений и правовой природе закупочного отношения, которое определил как гражданско-правовое относительное обязательственное отношение, складывающееся между имущественно и организационно обособленным организатором, участниками торгов и при необходимости третьими взаимозависимыми лицами по поводу права заключения договора на закупку на условиях, согласованных сторонами на торгах. При этом международные торги автором рассматриваются как форма закупочного правоотношения, один или несколько субъектов которого находятся в разных государствах. Как справедливо отмечает автор, закупочные отношения безусловно носят гражданско-правовой характер и поэтому базируются на соблюдении принципов добросовестности, разумности и справедливости.

Во второй главе исследования (с. 89-164) соискателем установлены основные проблемы регулирования международных торгов, определены пробелы действующего гражданского законодательства и злоупотребления в торгах с иностранным элементом.

Соискатель в диссертационном исследовании уделил значительное внимание участию транснациональных корпораций в качестве одного из субъектов международных торгов. Так как гражданско-правовое регулирование торгов с иностранным элементом содержит много пробелов, соискатель взял за основу правовое регулирование публичных закупок, сделав акцент на изучении

ключевых прецедентов тех стран, где находится большинство «штаб-квартир» транснациональных корпораций (Англия, США).

Соискателем определен порядок применения коллизионных привязок для установления права, применимого к международным торгам. В частности, обосновано, что наиболее эффективным критерием для регулирования международных торгов является использование субъектного подхода – определения применимого права по личному закону организатора международных торгов (как правило, «штаб-квартиры» транснациональной корпорации).

Достаточно интересными представляются предложения автора об изложении коллизионных привязок, содержащихся в статьях 1202, 1209, 1211 ГК РФ, в новой редакции, исходя из позиции автора о признании правосубъектности за транснациональными корпорациями, в том числе в сфере международных торгов.

Соискатель изучил и систематизировал злоупотребления в международных торгах с целью разработки последующего регулирования торгов с иностранным элементом и обеспечения должной защиты прав субъектов торгов.

Логично обосновывая свои выводы, соискатель определил правовой режим международных торгов в третьей главе диссертации (с. 164-194), применив в том числе основные принципы торгов, сформулированные соискателем в первой главе диссертации (с. 47-69), а именно: справедливость, добросовестность, разумность, конкурентность, экономическая целесообразность и защита конфиденциальности. Автор в диссертационном исследовании не без основания определяет закупки как сделки, преследующие имущественный интерес, и предлагает внести соответствующие изменения в пункт 2 статьи 153 ГК РФ (с.167).

Автором обосновано принятие отдельного типового закона ЮНСИТРАЛ о коммерческих закупках с целью гармонизации гражданско-правового регулирования международных торгов.

Таким образом, научные положения, выводы и рекомендации, сформулированные в диссертации Е.С. Баранниковой, являются системными и обоснованными, обладают научной новизной.

Представляет интерес предложенная автором новая редакция статьи 446 Гражданского кодекса Российской Федерации, в рамках которой предлагается к тендерному договору применять положения о предварительном договоре (ст.429 ГК РФ) в случае, когда стороны по результатам торгов согласовали условия будущего основного договора между победителем торгов и его организатором (с.169-170).

Интерес к работе предопределяется и ее сравнительно-правовым характером, позволяющим учесть определенный опыт регулирования закупочных отношений в зарубежных странах, в частности в Англии, США.

Предложенные автором диссертации выводы, положения и рекомендации представляются аргументированными и подкрепляются профессиональной юридической оценкой.

В итоге необходимо отметить, что автором выполнены поставленные цели и задачи.

Необходимо отметить, что исследование Е.С. Баранниковой опирается на обширную базу источников, в том числе научные статьи и монографии (включая труды дореволюционных и современных правоведов), нормативные правовые акты, материалы правоприменительной и судебной практики, включая судебные прецеденты по праву Англии и США, выводы, сделанные автором по итогам проведенного исследования, следует признать обоснованными и достоверными.

Наряду с общей положительной оценкой результатов диссертационного исследования хотелось бы отметить некоторые замечания и дискуссионные моменты, требующие дополнительных пояснений:

- 1) Автор склоняется к точке зрения наличия правосубъектности у транснациональных корпораций, в том числе применительно к их участию в международных торгах. Тогда как в доктрине гражданского права этот вопрос

до сих пор остается достаточно дискуссионным, в том числе применительно к другим объединениям юридических лиц, например к холдингам. В отечественном законодательстве субъектами права являются отдельные юридические лица, но не транснациональная корпорация в целом. При этом де-факто наличие транснациональных корпораций в современном мире и огромную долю их участия в развитии гражданского оборота в целом и в международных торгах в частности отрицать нельзя. В этой связи автор не без оснований поднимает вопросы о проблематике торгов с участием транснациональных корпораций и пробельности их правового регулирования, особенно учитывая содержание ст. 2 Хартии экономических прав и обязанностей государств 1974 г. (принята Резолюцией 3281 (XXIX) ГА ООН от 12 декабря 1974), где указывается, что отдельное государство может "регулировать и контролировать деятельность транснациональных корпораций в пределах действия своей национальной юрисдикции и принимать меры к тому, чтобы такая деятельность не противоречила его законам, нормам и постановлениям и соответствовала его экономической и социальной политике...".

2) Исходя из содержания диссертационного исследования, автор называет торги международными только по одному критерию – «нахождение субъектов закупочного правоотношения в разных государствах». При этом, как представляется, закупочные отношения могут быть отнесены к международным и при этом осложнены иностранным элементом иным образом, например применительно к объекту закупочного правоотношения.

3) Признавая за локальными нормативными актами участников закупочных отношений большую роль, и при этом отмечая отсутствие должного механизма публично-правового регулирования закупочных отношений, автор, тем не менее, высказывает опасения относительно систематизации гражданско-правового регулирования международных торгов, поскольку это может привести к ограничению свободы делового оборота и бюрократизации закупочных процессов коммерческих предприятий. В этой

связи более обоснованной представляется позиция автора о необходимости комплексного правового регулирования международных торгов, в том числе посредством международно-правового регулирования (с.177).

4) Определяя правовую природу тендерного договора, автор дает ему следующую характеристику – «является двусторонним и создает права и обязанности обеим сторонам договора, так как организатор формирует условия торгов, а участник предоставляет коммерческое предложение. Таким образом, может создаваться феномен «двойственного договора присоединения» (с.106). В этой связи считает ли автор, что тендерный договор относится исключительно к категории консенсуальных гражданско-правовых договоров?

5) Также анализируя правовую природу и содержание закупочного (тендерного) правоотношения автор справедливо указывает на то, что извещение о закупке следует считать частью тендерного договора, если в нем содержатся его существенные условия. При этом возникает вопрос, считает ли автор в таком случае извещение о закупке офертой? И если считает, то какие условия тендерного договора являются существенными?

6) Представляется излишним предложенное автором дополнение статьи 153 ГК РФ «Понятие сделки» пунктом 2, закрепляющее то, что закупка является сделкой. Обосновывается это тем, что из содержащегося в ГК РФ определения понятия «сделка», уже следует этот вывод, особенно учитывая данное автором определение закупочного отношения (с.33).

Изложенные выше замечания носят дискуссионный или уточняющий характер и не влияют на безусловную общую положительную оценку результатов диссертационного исследования.

Диссертация Баранниковой Екатерины Сергеевны на тему «Гражданско-правовое регулирование международных торгов» представляет собой целостную научно-квалификационную работу, отличающуюся научной новизной, в которой решены задачи, имеющие существенное значение для науки и практики. Содержание диссертационного исследования нашло

адекватное и полное отражение в автореферате и публикациях автора. Основные результаты исследования, сформулированные диссертантом, успешно апробированы на научных конференциях.

Диссертационная работа соответствует научной специальности 12.00.03 и требованиям, предъявляемым к кандидатским диссертациям Положением о присуждении ученых степеней, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842, а её автор заслуживает присуждения учёной степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Отзыв подготовлен кандидатом юридических наук, доцентом кафедры гражданского и предпринимательского права Всероссийской академии внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации Гасниковым Кириллом Дмитриевичем.

Отзыв обсуждён и утверждён на заседании кафедры гражданского и предпринимательского права Всероссийской академии внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации, протокол № 3 от 31 октября 2017 года.

Заведующий кафедрой международного
частного права Всероссийской академии
внешней торговли Министерства
экономического развития
Российской Федерации,
доктор юридических наук, профессор

119285, Москва, Воробьевское шоссе,
д. 8 (кабинет 206)
Тел.: (499) 147-45-00
E-mail: info@vavt.ru

