

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 1 марта 2021 г. № 5

О присуждении Михашину Алексею Викторовичу, гражданину Российской Федерации, ученой степени кандидата юридических наук

Диссертация «Гражданско-правовое регулирование закупок по государственному оборонному заказу» по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право принята к защите 21 декабря 2020 года (протокол № 30) диссертационным советом Д503.001.01 на базе федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации» (117218, г. Москва, ул. Большая Черемушkinsкая, д. 34), созданным в соответствии с приказом Министерства образования и науки Российской Федерации от 2 ноября 2012 года № 714/нк.

Диссертант, Михашин Алексей Викторович, 1988 года рождения, в период с 2006 по 2011 гг. проходил обучение в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования «Российская академия правосудия» (г. Москва, ул. Новочеремушkinsкая, д. 69). А.В. Михашин освоил программу специалиста по специальности «Юриспруденция», А.В. Михашину присвоена квалификация «Юрист».

С 2017 по 2020 гг. Михашин А.В. обучался в очной аспирантуре федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации» (117218, г. Москва, ул. Большая Черемушкинская, д. 34) по специальности 12.00.03 – «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право».

Справка о сдаче кандидатских экзаменов № 1083/20-А от 10.11.2020 г. выдана федеральным государственным научно-исследовательским учреждением «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации» (г. Москва, ул. Большая Черемушкинская, д. 34).

В настоящее время Михашин Алексей Викторович работает ведущим экспертом отдела нормативно-методологического обеспечения, региональной координации и мониторинга Департамента закупок Центрального банка Российской Федерации (107016, г. Москва, ул. Неглинная, д. 12).

Диссертация выполнена в отделе гражданского законодательства и процесса федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации».

Научный руководитель – Беляева Ольга Александровна, доктор юридических наук, профессор Российской академии наук, главный научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса, заведующий кафедрой частноправовых дисциплин федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации».

Официальные оппоненты:

Андреева Любовь Васильевна, доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры предпринимательского и корпоративного права

федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)» (125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 9);

Шмелева Марина Владимировна, кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры гражданского права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Саратовская государственная юридическая академия» (410056, г. Саратов, ул. Вольская, д. 1.);

Ведущая организация – федеральное государственное образовательное бюджетное учреждение высшего образования «Российский государственный университет правосудия» (117418, г. Москва, ул. Новочеремушкинская, д. 69.)

дали положительные отзывы на диссертационную работу.

Диссертант имеет 3 опубликованных статьи в журналах, включенных в перечень ведущих рецензируемых научных изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук:

1. Михашин А.В. Закупки у единственного поставщика в рамках государственного оборонного заказа // Журнал предпринимательского и корпоративного права. 2019. № 1. С. 19 – 23.

2. Михашин А.В. Особенности обеспечения исполнения обязательств по контракту при закупках по государственному оборонному заказу // Журнал российского права. 2019. № 6. С. 67 – 77.

3. Михашин А.В. Потестативные условия в сопровождаемых сделках по государственному оборонному заказу // Журнал предпринимательского и корпоративного права. 2020. № 1. С. 49 – 54.

На диссертацию и автореферат поступили положительные отзывы. Содержащиеся в них замечания имеют дискуссионный характер и не влияют на положительную оценку диссертационной работы. В ходе публичной

защиты соискателем были даны ответы и комментарии на все замечания и вопросы.

В положительном отзыве **ведущей организации**, подписанном заведующим кафедрой предпринимательского и корпоративного права федерального государственного образовательного бюджетного учреждения высшего образования «Российский государственный университет правосудия», доктором юридических наук, доцентом А.Е. Кирпичевым и утвержденном и.о. ректора федерального государственного образовательного бюджетного учреждения высшего образования «Российский государственный университет правосудия» В.В. Кулаковым, указано, что актуальность выбранной темы диссертационного исследования не вызывает сомнения: несмотря на традиционно широкое освещение в научной литературе проблем нормативно-правового регулирования контрактной системы в сфере закупок товаров (работ, услуг), комплексные цивилистические исследования особенностей закупок по государственному оборонному заказу (далее – ГОЗ) отсутствуют. Таким образом, необходимость глубокого изучения особенностей гражданско-правового регулирования отношений возникающих в сфере закупок для нужд обеспечения обороны и безопасности государства не вызывает сомнений.

Актуальность диссертации также подтверждает растущее число споров между государственными заказчиками и головными исполнителями, а также головными исполнителями и исполнителями ГОЗ в арбитражных судах и антимонопольных органах по вопросам, связанным с арбитрабельностью контрактов (договоров), заключаемых между указанными субъектами, спецификой обеспечения исполнения обязательств, правомерностью понуждения к заключению государственного контракта единственных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Диссертационное исследование является самостоятельным и оригинальным. В работе впервые в отечественной цивилистике представлен юридический анализ «сопровождаемых» сделок по ГОЗ – квинтэссенции

реформы закупочной деятельности в области обороны и безопасности государства 2015 г. Автором рассмотрены отношения, складывающиеся в рамках кооперации головного исполнителя ГОЗ между головным исполнителем и исполнителем, а также между исполнителями в процессе заключения и исполнения контрактов (договоров).

В критической части отзыва ведущей организации отмечается следующее:

1. Диссертант лишь попутно замечает, что порядок привлечения иностранных исполнителей может различаться в зависимости от их положения в многоуровневой кооперации, оставляя данный вопрос фактически без полноценного освещения с учетом того, что отношения в исследуемой сфере носят особый характер для обеспечения обороны страны и безопасности государства.

2. В диссертации обращается внимание на отсутствие должной конкретизации требования о финансовой устойчивости и платежеспособности, которое предъявляется к участникам размещения ГОЗ, в случае установления которых государственный заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения государственного контракта. Вместе с тем, диссертанту стоило обратить внимание на проработку конкретных параметров, которые бы позволяли обозначить вектор конкретизации права.

3. Автор вводит такую категорию как «единая «большая» сопровождаемая сделка», отмечая, что такой сделкой объединяются все контракты, заключаемые в кооперации головного исполнителя ГОЗ. В связи с этим возникает вопрос, каковы последствия признания такой сделки единой, в частности, относительно юридической судьбы связанных сделок в случае признания одной из них недействительной, либо прекращения по основаниям, предусмотренным действующим законодательством.

4. В диссертации затрагивается вопрос относительно права отказа единственного поставщика от заключения контракта. Соответственно, встает

вопрос относительно возможности распространения на указанные отношения положений законодательства о защите конкуренции в части регулирования деятельности лица, занимающего доминирующее положение на рынке, и возможности использовать схожие подходы к оценке действий единственного поставщика в рамках ГОЗ.

5. Одним из предложений диссертанта является отмена взимания комиссии уполномоченным банком за ведение и сопровождение специальных счетов. В продолжение рассуждений автора возникает вопрос, каким образом в данном случае будет обеспечиваться разумный баланс между публичными интересами и частными интересами банка.

В отзыве **официального оппонента Л.В. Андреевой** отмечается, что диссертационное исследование Михашина А.В. является актуальным и значимым. Диссертационное исследование и сделанные в рамках него выводы обладают научной новизной. Особый интерес представляет проведенное автором исследование правовых аспектов предпринятой законодателем попытки цифровизации особого рода закупок – закрытых процедур для нужд обороны и безопасности государства. Проведенное диссертантом исследование является первым по данной тематике в силу того, что регулирование рассматриваемых отношений является абсолютной новеллой отечественного законодательства.

Вместе с тем, несмотря на названные достоинства работы, в отзыве Л.В. Андреевой отмечаются следующие спорные моменты исследования:

1. Следует согласиться с положением № 1, выносимым на защиту, о преобладании гражданско-правового метода регулирования отношений в сфере закупок по государственному оборонному заказу. Вместе с тем, возникает вопрос, какие общественные отношения, на каких этапах закупки необходимо, по мнению автора, регулировать с использованием административно-правового метода.

2. В положении № 2, выносимом на защиту, применительно к законодательному понятию сопровождаемой сделки диссертант

дополнительно употребляет термины «единая» и «большая». Требуется пояснение, в чем состоит научное значение термина «большая» в качестве дополнительной характеристики законодательного определения сопровождаемой сделки.

3. Возникает вопрос о соотношении положений №№ 2, 7 и 8, выносимых на защиту. Не свидетельствует ли связанность совершаемых сделок в рамках кооперационных связей по государственному оборонному заказу о необходимости распространения на них единых правил рассмотрения споров?

4. Требуется пояснение соискателя о понятии цифровизации закупок для нужд обороны и безопасности государства. В параграфе 3 главы 2, обозначенном «Цифровизация закрытых конкурентных закупок для нужд обороны и безопасности государства» исследуются вопросы перехода на электронный формат таких закупок. Понимает ли автор цифровизацию закупок только как внедрение электронных процедур?

5. Представляется, что цель диссертации не совсем точно сформулирована. Необходимо было указать не только на изучение гражданско-правовых отношений, складывающихся в сфере закупок по ГОЗ, но и разработку новых теоретических положений по теме исследования.

В отзыве **официального оппонента М.В. Шмелевой** подчёркивается, что учитывая масштабы и размах «военных» закупок, представляется, что установление юридической природы отдельных механизмов осуществления закупок по ГОЗ, выявление «слабых мест» и «подводных камней» нормативно-правового регулирования данной сферы, а также поиск путей последующего совершенствования законодательства в области ГОЗ является насущной и важной задачей для научно-правовых изысканий в целом и цивилистических исследований, в частности. Таким образом, актуальность диссертационного исследования Михашина Алексея Викторовича не вызывает сомнений. Сделанные диссертантом выводы о правовой природе сопровождаемой сделки как единой сложной юридической конструкции, а

также о характере и видах правовых связей, возникающих между ее субъектами, создают большой задел для дальнейших цивилистических исследований в области ГОЗ, в том числе в части специфики правоотношений «внутри» кооперации головного исполнителя.

В качестве замечаний к работе в отзыве отмечено следующее:

1. Цель должна достигаться посредством решения задач, которые, в свою очередь, должны найти отражение в структуре диссертации. В структуре работы есть параграф 3 главы 2 под названием «Цифровизация закрытых конкурентных закупок для нужд обороны и безопасности государства». Подобной задачи, направленной на исследование этого проблемного вопроса и обуславливающей структуру, обнаружить в работе не удалось.

2. Необходимость нормативного уточнения обоснованных экономических и технологических причин, позволяющих единственному поставщику отказаться от контракта, требует дополнительных пояснений со стороны диссертанта. Включение в законодательство исчерпывающего перечня может усложнить деятельность поставщика, у которого вследствие каких-то других причин нет возможности для изготовления продукции по ГОЗ.

3. В положении № 4, выносимом на защиту, диссертант предлагает расширить перечень способов закрытых электронных процедур. Какие способы в первую очередь диссертант считает необходимым для включения в действующее законодательство и почему?

4. Как будет реализовываться на практике положение № 6, выносимое на защиту, ведь в таком случае банкам от государства необходимо будет выделять соответствующую субсидию на возмещение своих затрат по ведению таких счетов. Хотелось бы узнать мнение автора по этому вопросу.

5. Проблемой действующего российского законодательства выступает также то, что глубина кооперации головного исполнителя законодателем не определена. Поэтому на практике абсурдность ситуации может достигать

апофеоза. Так, если компания заключила контракт в рамках гособоронзаказа, то все вспомогательные сделки также должны присоединиться к такому контракту. А как видит решение указанной проблемы сам диссертант?

На автореферат поступили отзывы:

(1) Кандидата юридических наук, главного юрисконсульта ООО «Энергосервис-конкурентные закупки» Д.В. Исютина-Федоткова. Отзыв положительный. В отзыве предлагается озвучить мнение диссертанта относительно предлагаемого нововведения в Законе о ГОЗ – введения института выдачи требования о прекращении действий (бездействия), содержащих признаки нарушения законодательства в сфере ГОЗ, который будет предоставлять лицу дополнительную возможность добровольно устранить нарушение без возбуждения и рассмотрения административного дела, тем самым избежать административной ответственности в случае полного и своевременного его исполнения.

(2) Кандидата юридических наук, главного инспектора инспекции аудита Вооруженных Сил Департамента обороны, национальной безопасности и правоохранительной деятельности Счетной палаты Российской Федерации П.В. Славинского. Отзыв положительный. В отзыве диссертанту предлагается озвучить целесообразность наличия у головного исполнителя (исполнителя) нескольких отдельных счетов (зачастую в различных уполномоченных банках) соразмерно количеству государственных контрактов (контрактов), в которых он выступает в качестве контрагента. Также отмечено, что в диссертационном исследовании достаточно подробно и качественно освещены вопросы, связанные с применением мер административной ответственности к субъектам правоотношений, складывающихся в контуре поставок продукции по ГОЗ. В то же время хотелось бы увидеть в работе также не менее важную проблематику применения мер гражданско-правовой ответственности (например, штрафные санкции в отношении головного исполнителя за

неисполнение последним своих обязательств на поставку продукции по ГОЗ).

(3) Кандидата экономических наук, доцента, директора Центра развития конкурентной политики и государственного заказа федерального государственного бюджетного учреждения высшего образования «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации» Е.В. Агаповой. Отзыв положительный. В отзыве отмечается, что, не умаляя ценности проведенного диссертационного исследования, хотелось бы задать диссертанту следующие вопросы для аргументированного ответа в ходе публичной защиты диссертационной работы. Считает ли диссертант необходимым проведение общественного контроля за расходованием бюджетных средств в сфере государственного оборонного заказа, включая отчетность по сопровождаемым сделкам? Если в современной судебной практике наметилась позиция непризнания потестативных условий в контрактах по государственному оборонному заказу, на каких конкретных аргументах она основана?

Во всех поступивших отзывах на диссертацию и автореферат содержится оговорка о том, что приведенные в них замечания носят дискуссионный характер и не влияют на положительную оценку проведенного исследования. В отзывах отмечается актуальность избранной темы, ее значимость, обоснованность, достоверность и научная новизна полученных результатов исследования, внесение автором диссертации значительного вклада в науку, соответствие диссертации и автореферата критериям, предъявляемым к кандидатским диссертациям в соответствии с Положением о присуждении ученых степеней, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842, и утверждается, что Михашин А.В. заслуживает присуждения ему ученой степени кандидата юридических наук.

Выбор официальных оппонентов и ведущей организации обосновывается их вниманием и интересом к исследованию правового регулирования отношений в сфере осуществления государственных закупок, в том числе закупок по ГОЗ.

Диссертационный совет отмечает, что на основании выполненных соискателем исследований:

(1) проанализировано законодательство и научные доктрины, определяющие историю становления и развития правового регулирования закупок в области обороны и безопасности государства;

(2) проведен анализ правоотношений, возникающих в сфере ГОЗ, исследован предмет и субъектный состав участников закупок по ГОЗ в соответствии с действующим законодательством;

(3) исследованы правовые связи, возникающие в рамках сопровождаемых сделок в кооперации головного исполнителя ГОЗ;

(4) рассмотрены особенности осуществления закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в рамках ГОЗ, в том числе механизм понуждения хозяйствующих субъектов к заключению государственного контракта;

(5) представлен обзор изменений законодательства Российской Федерации в части перевода в электронный вид особого рода закупок – закрытых конкурентных процедур для нужд обороны и безопасности государства;

(6) изучен режим преференций в области обеспечения исполнения обязательств по государственным контрактам для отдельных участников закупочных процедур по ГОЗ;

(7) рассмотрена целесообразность включения в контракты (договоры) по ГОЗ потестативного условия о перечислении средств на отдельный (лицевой) счет контрагента после получения их головным исполнителем (исполнителем) ГОЗ от вышестоящего звена кооперации (либо государственного заказчика).

(8) выработаны предложения по совершенствованию правового регулирования заключения и исполнения государственных контрактов и контрактов (договоров) по ГОЗ.

Теоретическая значимость и новизна исследования состоят в том, что:

(1) обосновано, что, несмотря на обилие императивных норм публично-правового характера, направленных на принуждение хозяйствующих субъектов действовать при исполнении ГОЗ определенным образом, гражданско-правовой метод является основополагающим для регулирования отношений в сфере закупок по ГОЗ;

(2) установлено, что все контракты (договоры), заключаемые в рамках сопровождаемой сделки, несмотря на то, что участники кооперации фактически свободны в выборе контрагентов, являются частью конструкции единой сопровождаемой сделки, для которой характерны специфические «горизонтальные», «вертикальные» и «кросс-функциональные» связи;

(3) предложен авторский подход к пересмотру нормативно-правового механизма, позволяющего единственным поставщикам (подрядчикам, исполнителям), занимающим доминирующее положение на рынке товаров (работ, услуг), отказаться от заключения контракта по ГОЗ в части нормативного закрепления конкретных экономических и технологических оснований для отказа от заключения государственного контракта со стороны единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) а также установления перечня документов (сведений, информации), которые могли бы служить доказательственной базой для фиксации указанных фактов;

(4) детально исследована проблематика новелл нормативно-правового регулирования закрытых электронных конкурентных процедур закупок в области обороны и безопасности государства. Сформулированы и обоснованы предложения о расширении перечня способов закрытых электронных процедур, установлении ясных и четких правил проведения таких закупок, а также об имплементации норм, регулирующих закрытые электронные процедуры непосредственно в Федеральный закон от 5 апреля

2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

(5) аргументировано, что при законодательном регулировании особенностей закупок по ГОЗ необходимо исходить из специфики закупаемых товаров (работ, услуг) и их предназначения – для нужд обороны и безопасности государства, а не из субъектного состава конкретных государственных заказчиков, осуществляющих закупки. Таким образом, все государственные заказчики по ГОЗ должны иметь равные права в части возможности представления потенциальным участникам закупок преференций по обеспечению исполнения обязательств по государственным контрактам в рамках ГОЗ.

(6) обосновано, что для предотвращения дополнительной нагрузки на головных исполнителей и исполнителей ГОЗ целесообразно включить действия уполномоченных банков по открытию и обслуживанию отдельных счетов в состав банковского сопровождения, осуществляемого на безвозмездной основе.

(7) аргументировано, что головные исполнители и исполнители ГОЗ выполняют важную роль в материальном обеспечении безопасности страны, несут издержки, связанные с участием в цепочке ГОЗ и должны иметь право на включение в договоры (контракты) потестативного условия о перечислении средств на специальный счет исполнителя в рамках оплаты выполненных им обязательств по договору (контракту) после получения их от вышестоящего звена кооперации (либо государственного заказчика).

Практическая значимость работы заключается в том, что содержащиеся в исследовании выводы и предложения могут быть использованы в правоприменительной практике органов российской судебной власти и Федеральной антимонопольной службы России, а подготовленные предложения по совершенствованию законодательства в сфере государственного оборонного заказа в последующем могут быть

имплементированы в нормы российского законодательства с целью его дальнейшего совершенствования.

Степень достоверности полученных результатов исследования подтверждается его теоретической и методологическими основами, а также эмпирической базой. Диссертант проанализировал большой массив отечественной научной литературы и законодательства в сфере государственных закупок и закупок по ГОЗ.

Личный вклад диссертанта заключается в самостоятельном анализе теоретических и практических вопросов, связанных с порядком законодательного регулирования отношений, складывающихся в процессе осуществления закупок по ГОЗ, выявлении пробелов в применимом правовом регулировании и разработке предложений по совершенствованию законодательства, регламентирующего отношения, связанные с указанной проблематикой.

Таким образом, диссертационное исследование Михашина Алексея Викторовича представляет собой научно-квалификационную работу, в которой содержится решение поставленных автором задач, имеющих значение для совершенствования правового регулирования отношений экономической зависимости. Диссертация написана автором самостоятельно, обладает внутренним единством, содержит новые научные результаты и положения, которые были аргументированы в процессе публичной защиты и свидетельствуют о личном вкладе автора диссертации в науку гражданского права.

Диссертация на тему «Гражданско-правовое регулирование закупок по государственному оборонному заказу» на соискание ученой степени кандидата юридических наук написана на актуальную тему, обладает научной новизной и представляет собой оригинальное и завершенное научное исследование, соответствующее требованиям, предъявляемым к диссертациям на соискание ученой степени кандидата наук, в соответствии с разделом 2 Положения о присуждении ученых степеней,

утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842.

На заседании 1 марта 2021 года, проводимом в удалённом интерактивном режиме, диссертационный совет принял решение присудить Михашину Алексею Викторовичу ученую степень кандидата юридических наук. При проведении открытого голосования диссертационный совет в количестве 20 человек, из них присутствовавших в месте проведения заседания 8 человек, в удаленном интерактивном режиме 12 человек; из них 7 докторов наук по профилю рассматриваемой диссертации, участвовавших в заседании, из 25 человек, входящих в состав совета, дополнительно введены на разовую защиту – 0 человек, проголосовали: за – 20, против – 0.

Председатель
диссертационного совета,
доктор юридических наук

В.М. Жуйков

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук

О.В. Сергеева

01.03.2021 г.

Подпись сотрудника Федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации»
В.М. Жуйков, О.В. Сергеева
удостоверена
Заведующий отделом управления персоналом _____



И.И. Кашеварова