

«УТВЕРЖДАЮ»

Проректор по научной работе
ФГБОУ ВО «Московский государственный
университет им. О.Е. Кутафина (МГЮА)»
доктор юридических наук, профессор



В.Н. Синюков

« 27 »

2019 года



ОТЗЫВ ВЕДУЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ

на диссертацию Бакулиной Лилии Талгатовны на тему: «Общая теория договорного регулирования», представленную на соискание ученой степени доктора юридических наук по специальности 12.00.01 - теория и история права и государства; история учений о праве и государстве в Диссертационный совет, созданный на базе в федеральном научно-исследовательском учреждении «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации».

Диссертационное исследование Л.Т. Бакулиной, представленное на соискание ученой степени доктора юридических наук как научно- квалификационная работа, рецензируется на соответствие требованиям Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 г. N 842. Диссертация может быть охарактеризована по следующим параметрам.

Актуальность и научная значимость диссертационного исследования определяется тем, что российское общество за прошедшие почти 30 лет приобрело принципиально иной характер: оно перешло на рельсы рыночной экономики. Это потребовало и перестройки всей структуры правового регулирования. Будучи ранее сугубо централизованным, т.е. осуществляемым в основном с помощью законодательных норм, оно пополнилось корпоративным и договорным регулированием.

Нельзя сказать, что юридическая наука не отреагировала на этот факт. Исследования договора как регулятора, используемого в различных сферах правового регулирования, велись достаточно интенсивно. Однако общая концепция договорного регулирования пока не была создана.

Автор диссертационного исследования восполняет этот пробел в юридической науке. Надо отметить, что создание общей теории договорного регулирования — это большая работа. Дело осложняется тем, что договорные начала из традиционных областей договорного правового регулирования (опосредующих экономические отношения) проникли и в политическую сферу (управление государством, его финансы и т.п.). Это новое явление в нашей жизни, и его надо исследовать со всех сторон.

На сегодняшний день почти в двух десятках отраслей права используются договорная конструкция, и, думается это еще не предел. Почему договорное регулирование получает столь широкое распространение — это вопрос требует ответа.

Одним словом, создание и исследование общей теории договорного регулирования – это насущная задача для юридической науки.

Объект, предмет, цель и задачи, диссертационного исследования четко определены и задают необходимые общие параметры работы.

Объект исследования – это договорно-правовая деятельность, которую можно наблюдать в российской действительности. Автором анализируются также научные теории, учения, концепции, которые отражают отдельные стороны договорного правового регулирования.

Предметом исследования выступают общие закономерности, связанные с договорным правовым регулированием, связи, возникающие в ходе его осуществления, элементы и основания договорно-правовой деятельности.

Целевую установку автор видит в разработке общей теории правового регулирования.

Задачи работы, определенные диссертантом, конкретизирует цель исследования и определяют его основные направления.

Отмеченные общие характеристики работы указывают на то, что исследовательская направленность диссертации соответствует научной специальности 12,00.01 — теория и история права и государства; история учений о праве и государстве.

Методологическая, теоретическая и источниковая база диссертационного исследования обеспечивают достижение поставленных диссертантом целей. Автор опирается на современный категориальный аппарат (с. 29 – 65) и методологические подходы (с. 80 – 114), представленные отечественными правоведом, что обеспечивает необходимый уровень ее теоретической направленности. Обозначив во введении методологические и теоретические основы диссертационного исследования, диссертант детально их прорабатывает в тексте диссертации. Источниковая база работы внушительна. В работе основательно изучен массив произведений российских правоведов и исследователей, имеющих отношение к

изучаемой проблематике (около 400 источников), а также работы иностранных авторов (14 работ).

Указанное позволяет констатировать, что теоретическая и методологическая основа диссертации отвечает общим требованиям к докторской диссертации, определенных в Положении о присуждении ученых степеней, и практикам выполнения данного вида аттестационных работ.

Структура и содержание диссертационного исследования соответствуют его цели и задачам, а также логике раскрытия темы работы. При определении структуры работы использован проблемный подход, на основе которого договорное правовое регулирование рассматривается с разных сторон, что обеспечивает полноту исследования и создание именно общей теории договорного правового регулирования.

Введение определяет требуемые исходные параметры диссертации и темы исследования, представляет положения, выносимые на защиту, и характеризует научную и прикладную значимость работы.

Первая глава работы дает доктринальную характеристику общей теории договорного правового регулирования. Ее изложение предваряет исторический контекст, начиная от зарождения договорных отношений и кончая периодом цифровизации, связанном с проникновением информационных технологий и в сферу договорного правового регулирования. Автор выделяет три периода в осмыслении договорной проблематики: 1) становление юридических понятий о договоре; 2) формирование основ договорного регулирования; 3) период осознания договора как социальной ценности. Далее автор детально исследует гносеологические, онтологические и аксиологические основания договорного правового регулирования.

В качестве фундамента теории договорного регулирования автор использует *деятельностный подход* (осмысление правовой действительности через сознательное, активное поведение человека, направленное на достижение поставленных им целей), считая, что именно он позволяет объединить разрозненные представления о договорном регулировании в единую теорию договорного правового регулирования. Ничего не имея против относительно такого построения теории договорного регулирования, все же следует заметить, что возможны и иные варианты (например, структурный), но автор их не обсуждает.

Вторая глава посвящена теоретико-методологическим основаниям договорного правового регулирования. Это центральная глава диссертационного исследования. В ней речь идет о понимании правового регулирования вообще и договорного в частности. Деятельностный подход, положенный в основу концепции автора, позволил сформулировать определение праворегулятивной деятельности, выделить и детально проанализировать ее структурные элементы: объект, правовые средства и активность субъекта. Договорное регулирование характеризуется со всех сторон: предмет, метод, а также все структурные его элементы, выявляются и обосновываются все его общие и специфические черты. Конечно, не обойден вниманием и вопрос о общих и специальных принципах договорного регулирования. Особое внимание автор уделила классификации видов договорного регулирования. Оно производится по многим критериям: 1) *по сферам правового регулирования*

(публично-правовое и частно-правовое), 2) по методам правового регулирования (централизованное и децентрализованное), 3) по субъектам (общее и индивидуальное), 4) по пространственному критерию (международное и внутригосударственное), 5) в зависимости от используемых технологий (традиционное и смарт-регулирование). Вообще же эта глава отличается богатством содержания.

В третьей главе речь идет о системных связях договорного регулирования (уровневых и межотраслевых). Надо отметить, что эта глава не отличается четкостью: здесь вводится много необычных терминов (односторонне-властные средства, полиотраслевое действие, межотраслевое взаимодействие, юридико-фактическая функция договоров и т.п.). Уровни договорного регулирования прописываются скопом, они не выделяются ни нумерацией, ни шрифтом, отсутствует и какая-либо схема, позволяющая их наглядно представить. Если сравнить содержание этой главы с ее названием (Системные связи договорного регулирования в публичном и частном праве), то обнаруживается некий диссонанс.

Глава четвертая названа «Инструментальная и институциональная природа договорно-регулятивных средств». Название страдает тавтологией, поскольку слово «инструмент» означает иначе орудие, средство, применяемое для достижения чего-либо. Ну, это несущественно. Главное же состоит в том, что это довольно интересная и содержательная глава, позволяющая взглянуть на договорное регулирование в широком контексте: как оно выглядит в механизме правового регулирования, в системе форм права и в разрезе правовой системы в целом. Делается вывод, что природа договорного регулирования дает возможность рассматривать его во множестве аспектов: как регулятор, как правовую форму, как вид правовой деятельности и как средство механизма регулирования.

И, наконец, *пятая глава*, в которой показан механизм договорного регулирования в целостности. В ней довольно хорошо систематизирован материал. Изложение опирается на общепринятые в науке положения о механизме правового регулирования, и от того, необычные авторские термины (типа односторонне-властные средства) уже не мешают его пониманию. В механизме договорного регулирования автор выделяет 4 стадии: 1) формирование юридических норм, регламентирующих договорные отношения; 2) возникновение договорных правоотношений; 3) реализация договорных прав и обязанностей; 4) правоприменение (если есть в нем необходимость).

В заключении формулируются авторские выводы и рекомендации по совершенствованию законодательства.

Изучение содержания работы показывает, что рецензируемая диссертация представляет собой логически последовательное завершённое научное сочинение, выполнено в соответствии с требованиями к диссертациям на соискание ученой степени доктора. Тема раскрыта в соответствии с целевыми установками и задачами исследования в рамках проблематики научной специальности 12.00.01 - теория и история права и государства; история учений о праве и государстве, а содержание диссертации соответствует критериям, определенным в Положении о присуждении ученых степеней.

Апробация материалов диссертационного исследования проведена в необходимых формах и представляет научной общественности полученные диссертантом результаты. Положения диссертационного исследования в полной мере отражены в 50 научных работах, в т.ч. в 1 персональной монографии по теме диссертации, 25 из научных работ опубликованы в журналах, рекомендованных ВАК для публикации результатов диссертационных исследований на соискание учёной степени доктора юридических наук. Результаты исследования в период 2012-2018 гг. представлялись автором в докладах и сообщениях на междугородных, российских и региональных научно-практических конференциях. Материалы диссертации используются автором в учебном процессе при чтении лекций и проведении семинарских занятий со студентами юридического факультета Казанского (Приволжского) федерального университета, Института государственной службы при Президенте Республики Татарстан, Университете управления ТИСБИ.

Апробация материалов диссертационного исследования соответствует требованиям Положения о присуждении ученых степеней.

Обоснованность и достоверность научных положений и выводов диссертационного исследования определяется выбранными автором теоретическими подходами, качеством и объемом привлеченных к изучению проблематики носителей научной информации, а также использованных методов и методик их научного анализа и верификации, которые адекватны задачам и целям исследования. Положения работы характеризуются внутренней логикой, отсутствием противоречивости суждений, их согласованностью и аргументированной подтвержденностью положений диссертации источниками изучения заявленной проблематики. Сделанные диссертантом выводы базируются и исходят из авторских интерпретаций используемых в работе источников и положений научной литературы.

Обоснованность и достоверность научных положений и выводов диссертационного исследования соответствуют требованиям, которые указаны в Положении о присуждении ученых степеней.

Научная новизна, значимость и прикладная важность полученных результатов диссертационного исследования соответствуют требованиям, предъявленным к данному виду научно-квалификационных работ, и вытекают из анализа содержания рецензируемой работы. Этот вывод строится на широком спектре положений, существенно и на принципиально новом уровне развивающих содержание теории государства и права в России. Проведенное исследование имеет и междисциплинарное значение для развития практически всех отраслевых юридических наук, а также представляет интерес для практической сферы юридической деятельности.

Научная новизна рецензируемой диссертации связана с созданием общей теории договорного регулирования, в детальном исследовании всех ее аспектов и сторон. Среди идей и предложений, выдвигаемых автором, особого внимания и поддержки заслуживают следующие:

- 1) выявление признаков договорного регулирования и обоснование его дефиниции;
- 2) определение структуры общей теории договорного регулирования;
- 3) характеристика субъектов, объектов, целей и результатов договорно-регулятивной деятельности;
- 4) исследование инструментального контекста договорно-регулятивной деятельности, средств договорного регулирования;
- 5) установление оснований для отбора из множества принципов именно принципов договорного правового регулирования и их классификация;
- 6) введение в категориальный аппарат юридической науки понятия механизма договорного регулирования и его определение;
- 7) разработка нескольких моделей механизма договорного регулирования;
- 8) установление условий эффективности договорного правового регулирования и критериев ее оценки.

Все это свидетельствует о том, что диссертационное исследование Л.Т. Бакулиной содержит ряд положений, выводов и рекомендаций, обладающих признаками существенной научной новизны.

Научная значимость диссертации состоит в том, что полученные результаты вносят существенный вклад в развитие теории права и государства, устраняют существенный пробел в вопросах правового регулирования и его механизма, акцентируют внимание на проблемах государственно-правового развития, важность разработки которых несомненна и для теории государства и права. Теоретические выводы и предложения автора могут быть использованы для развития юридических наук - теории государства и права, отраслевых юридических наук, а также решения проблем совершенствования законодательства в современной России.

Проведенный анализ исследования на предмет его новизны, научной значимости и прикладной важности полученных результатов позволяет сделать вывод, что рецензируемая работа соответствует Положению о присуждении ученых степеней.

Давая высокую оценку диссертации Л.Т. Бакулиной, необходимо обратить внимание на отдельные недостатки и положения работы, которые требуют пояснения в рамках защиты.

1. При представлении теоретической базы исследования (с. 8 -15) её анализ практически не дается и сводится к перечню фамилий авторов без каких-либо комментариев относительно того, что же нового на момент написания работы предложил тот или иной автор. И хотя по тексту усматривается активное включение теоретических положений работ российских правоведов в познавательный процесс, диссертанту следовало показать значение концептуальных подходов отдельных работ для выполненного исследования.

2. Договорная конструкция, как было показано в диссертации, начала использоваться еще в древности (к примеру, обмен невестами между общинами), да и в науке она уже давно явно не аутсайдер (как показано в *Главе 1*). Поскольку известно, что юридическая наука направлена на выработку и

систематизацию объективных знаний о правовой действительности, то, возможно, изменилась сама социальная действительность, и договорное регулирование стало очень значимым фактором. Если это действительно так, то какие причины, произошедшие в различных сферах нашей жизни (и не только в экономике), выдвинули договорную тематику на одно из первых мест в юридической науке и заставили вплотную заняться созданием общей теории договорного регулирования?

3. Избранная тема предполагает исследование не только положения дел в России, но и в мировом контексте. Понятно, что провести исследование по всем странам невозможно, но можно было бы отразить состояние с договорным регулированием по группам стран, разделяемым, допустим, по степени экономического развития (развитые страны, страны с переходной экономикой, развивающиеся страны). Тогда встает вопрос, в каких странах договорное регулирование развито в большей мере и почему?

4. Ответ на этот вопрос порождает новый вопрос: не связано ли это, в конечном счете, с таким глубинным фактором, как психология человека? Часто говорят о человеке, что «он недоговороспособный...», имея в виду, что ему не свойственно приходить к соглашению путем переговоров. Этот вопрос не праздный, поскольку в *Главе 2* автор пишет, что субъектам договорно-регулятивной деятельности присущи *социально-психологические и формально-юридические* признаки. Если последние в диссертации получили интерпретацию, то о первых не говорится ничего. И все же, чем отличается психика людей «договороспособных», а именно тех людей, которые, как можно предположить, проживают в странах, где договорное правовое регулирование занимает одно из ведущих мест?

5. *Главе 3* имеет место использование в ней не общепринятой терминологии. И все же, если правильно удалось уловить смысл положений этой главы, автор описывает вертикальные и горизонтальные связи договорного регулирования. Особое внимание сосредоточено на вертикальных связях. Речь здесь идет (если все же использовать общепринятую терминологию), о законодательном установлении условий договоров (1 уровень) и автономном договорном регулировании (2 уровень), т.е. проработке условий договоров на основе воли субъектов, осуществляемом с учетом того, что зафиксировано в законодательстве. Но как-то так получается, что с развитием общества доля законодательного регулирования договорной деятельности все более и более увеличивается. ГК РФ впечатляет своим объемом. Практически все постоянно вносимые изменения в ТК РФ направлены на все более детальную регламентацию трудового договора и т.д. Чем это можно объяснить? И не становится ли в связи с этим свобода договора мифическим принципом договорной регулятивной деятельности?

Указанные недостатки не противоречат отмеченным выше оценочным положениям данного отзыва.

На основе изучения содержания рецензируемой работы можно констатировать - диссертация Бакулиной Лилии Талгатовны является научно-квалификационной работой, в которой на основании выполненных автором исследований проработаны проблемы и разработаны теоретические положения, совокупность которых можно квалифицировать как решение научной проблемы, имеющей важное значение для юридической науки в части теории государства и права (научная специальность 12.00.01. - теория и история права и государства; история учений о праве и государстве), что соответствует требованиям, определенным в Положении о присуждения ученых степеней, а её автор заслуживает присуждения искомой ученой степени доктора юридических наук.

ИЗУЧЕНИЕ ТЕКСТА ДИССЕРТАЦИИ И ОПУБЛИКОВАННЫХ НАУЧНЫХ ТРУДОВ СОИСКАТЕЛЯ ДАЮТ ОСНОВАНИЯ ДЛЯ СЛЕДУЮЩИХ ВЫВОДОВ:

1. Диссертация Л.Т. Бакулиной «Общая теория договорного правового регулирования» полностью соответствует требованиям, определенным в Положении присуждения ученых степеней.

2. Диссертацию Л.Т. Бакулиной целесообразно допустить до защиты на заседании диссертационного совета по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, ученой степени доктора наук в федеральном научно-исследовательском учреждении «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации».

3. Автор диссертаций - Л.Т. Бакулина - заслуживает присуждения искомой степени доктора юридических наук по специальности 12.00.01 - теория и история права и государства; история учений о праве и государстве.

Отзыв подготовлен доктором юридических наук (12.00.01 - теория и история права и государства; история учений о праве и государстве) профессором кафедры Кашаниной Татьяной Васильевной, обсужден и одобрен на заседании кафедры теории государства и права ФГБОУ ВО «Московский государственный университет им. О.Е. Кутафина (МГЮА)» «_13_» ноября 2019 г., протокол № 3 .

Заведующий кафедрой теории государства и права Московского государственного университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА)»
доктор юридических наук, профессор

ПОДПИСЬ

ЗАВЕРЯЮ

Начальник отдела

Управления кадров Л.Б. Красильникова

«13» 11 2019 г.



А.В. Корнев

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Московский государственный университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»

Контактная информация:

125993, г. Москва, ул. Садовая - Кудринская, дом 9

Телефон организации: +7.499.244-88-74

Телефон исполнителя: 8(499)244-88-88 доб. 8-19

E-mail: msal@msal.ru

Сайт организации: <https://msal.ru/>