

ОТЗЫВ
официального оппонента
на диссертацию Баранниковой Екатерины Сергеевны
на тему «Гражданско-правовое регулирование международных торгов»,
представленную на соискание ученой степени кандидата юридических
наук по специальности 12.00.03 - гражданское право;
предпринимательское право; семейное право; международное частное
право

Диссертация Баранниковой Екатерины Сергеевны представляется весьма актуальной, поскольку связана с растущей глобализацией делового оборота и активным участием юридических лиц разных юрисдикций в международных торгах. При фактическом отсутствии надлежащего нормативного регулирования международных торгов возникают правовые проблемы, связанные со злоупотреблениями при их проведении как со стороны участников, так и со стороны организаторов торгов.

Обращение к исследованию, анализу и раскрытию проблем правового регулирования международных торгов важно с точки зрения осмысления возможных новых подходов к регламентации рассматриваемых отношений как с использованием правовой доктрины, так и с позиций оценки существующих тенденций в сфере правоприменения, в том числе с учетом зарубежной практики.

Тема диссертационного исследования соответствует специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право, так как в диссертации проведен сравнительный анализ норм российского гражданского права с зарубежным законодательством, регулирующим отношения в сфере закупок, в том числе содержащие иностранный элемент (транснациональные корпорации, иностранные юридические лица в виде организаторов и/или участников торгов).

Применение диссертантом совокупности методов исследования (сравнительно-правового, системного, а также общенаучных методов), использование в качестве эмпирической и теоретической основ работы

значительного количества отечественных и зарубежных материалов судебной практики, законодательных актов, научных трудов по исследуемой проблематике позволило провести всесторонний анализ предмета диссертационного исследования, успешно решить поставленные задачи, сформулировать выводы и предложения. Результаты диссертационного исследования достоверны, обоснованы и обладают высоким научным уровнем.

Научная новизна диссертации заключается в изучении правовой природы торгов, осложненных иностранным элементом; определении правовых проблем международных торгов и разработке предложений по их решению. Фундаментальные научные работы по сравнительно-правовому исследованию нормативного регулирования международных торгов отсутствуют, что подтверждает новизну данной диссертации.

Теоретическая значимость диссертации заключается в том, что по итогам диссертационного исследования решены научные проблемы, связанные с правовым регулированием международных торгов.

Диссертация имеет практическую значимость, поскольку рекомендации диссертанта могут быть полезны для участников как российского делового оборота, так и иностранных контрагентов, участвующих в международных торгах, организуемых российскими юридическими лицами и/или совместными предприятиями, либо самостоятельно проводящих международные торги среди российских и иных юридических лиц. Рекомендации диссертанта могут быть использованы для совершенствования законодательства Российской Федерации.

Диссертация структурирована логично, обладает внутренним единством, позволяет в полной мере последовательно раскрыть тему исследования и проследить выполнение поставленных целей и решение задач. Диссертация состоит из введения, основной части (три главы, включающие семь параграфов), заключения, библиографического списка.

В первой главе «Теоретические и методологические основы гражданско-правового регулирования торгов» изучена правовая природа международных торгов (стр. 13-47 диссертации), установлены основные принципы международных торгов (стр. 58-69 диссертации), разработан понятийный аппарат, приведена авторская классификация «закупочных» торгов (стр. 69-88 диссертации) с целью повышения эффективности их правового регулирования.

Диссертантом изучен субъектный состав международных торгов, где следует особо выделить предложенный автором термин «третьи взаимосвязанные лица» (стр. 20 диссертации).

Отдельно следует отметить указанную в работе разновидность международных торгов – «многоконтрактный тендер» (стр. 78 диссертации), где наряду с правом заключить основной договор обязательно включение в него дополнительных услуг, работ, товаров или заключение отдельного соглашения по этому поводу. Автор обращает внимание на то, что без четкого нормативного регулирования указанной процедуры организатор «многоконтрактного тендера» может легко перейти границу между экономической эффективностью и нарушением конкуренции.

Во второй главе диссертации подробно изучены правовые проблемы международных торгов с классификацией злоупотреблений, имеющих место в деловом обороте (стр. 119-163 диссертации).

В третьей главе приведены решения обозначенных проблем гражданско-правового регулирования международных торгов. Заслуживает поддержки предложение диссертанта об имплементации в российское гражданское право некоторых инструментов правового регулирования торгов в зарубежных странах (в частности, института «тендерного договора»).

Апробация результатов диссертации достаточная и соответствует установленным требованиям. Диссертант имеет ряд публикаций в рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Минобрнауки России для публикации основных научных результатов

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук, которые содержат основные положения диссертации, выносимые на защиту.

Таким образом, выводы, положения и рекомендации диссертанта являются аргументированными и подкреплены корректной критической оценкой.

Наряду с общей положительной оценкой результатов диссертационного исследования, хотелось бы отметить некоторые недостатки работы:

1. Первое положение, выносимое на защиту, представляется спорным. Автор пишет, что «Закупочное правоотношение (*закупка*) - это... отношение, складывающееся между ... организатором торгов, участниками торгов и ... третьими взаимосвязанными лицами по поводу права на заключение договора на *закупку*...» (стр. 8-9 диссертации). Получается, что *закупка* - это отношение по поводу права на заключения договора на *закупку*, с чем сложно согласиться.

2. Во втором положении, выносимом на защиту, автор пишет, что международные торги как «форма закупочного правоотношения» «прямо не соотносятся с нормами законодательства одной юрисдикции» (стр. 9 диссертации). Указанный вывод представляется спорным, т.к. процедуры проведения торгов (аукциона, конкурса или другой формы торгов), как правило, закрепляются в нормативных актах конкретного государства. Наличие же у участника (или организатора) закупки предприятий в разных государствах не является основанием для расширения нормативно-правовой базы, регулирующей процедуру торгов, за счет включения в нее нормативно-правовых актов другой страны. Указанное обстоятельство, однако, не исключает того, что отношения между организацией и ее структурными подразделениями, а также аффилированными и тому подобными субъектами, расположенными в разных странах, как правило, регулируются нормативными актами этих стран (т.е. нескольких стран).

3. Также во втором положении, выносимом на защиту, автор пишет, что «*Объектом* закупочных правоотношений является *действие* по заключению договора между организатором и победившим на торгах участником на условиях, согласованных сторонами на торгах» (стр. 9 диссертации). В связи с тем, что понятия «закупочные правоотношения» и «закупка» автор указывает в качестве синонимов, получается, что объектом закупки, по мнению автора, являются действия по заключению договора. Указанная позиция представляется не соответствующей в полной мере пониманию объекта закупки, содержащегося в российском законодательстве. Так, например, в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» объектами закупки являются соответствующие товары, работы и услуги (см., например, ст. 31, 33 указанного закона).

4. В четвертое положение, выносимое на защиту, представляется недостаточно корректным включение первого предложения («Экономическая эффективность торгов (а равно и других процедур закупок) измеряется результативностью основного договора, его фактическим исполнением по качеству, срокам и цене», стр. 9-10 диссертации), поскольку оно не наполнено юридическим содержанием.

5. Представляется спорным решение автора сослаться на нормативную базу Англии (а не Великобритании) в тексте работы (стр. 6-8 диссертации и т.д.). Автор, как правило, ссылается на Англию вместе со ссылкой на Российскую Федерацию, США и Канаду. Перечисление в одном ряду государств и составных частей государств представляется не вполне некорректным.

6. Последнее положение, выносимое на защиту (о необходимости разработки Типового закона ЮНСИТРАЛ о коммерческих закупках), по нашему мнению, является предложением по совершенствованию

законодательства (нормативной базы), а не положением, выносимым на защиту.

7. Следует также обратить внимание на используемую автором терминологию в работе.

7.1. Прежде всего, представляется спорным проводимое автором разделение закупок на публичные и коммерческие. По нашему мнению, публичные закупки (в широком смысле слова) - это любые закупки, проводимые публично, т.е. среди неопределенного круга потенциальных поставщиков, как правило, на специальных электронных площадках (сайтах) в сети Интернет. Публичные закупки (в узком смысле слова) - это государственные и муниципальные закупки, а также «корпоративные закупки»¹. Таким образом, публичные и «коммерческие» («корпоративные») закупки представляются «разноуровневыми» понятиями («коммерческие» закупки большинство специалистов относят к виду публичных закупок). По нашему мнению, автору следовало бы пользоваться устоявшейся терминологией: разделять государственные (муниципальные) и «коммерческие» («корпоративные») закупки в качестве видов публичных закупок.

7.2. Представляется спорным наименование второй главы диссертации («Правовые проблемы международных торгов»). По нашему мнению, проблемы (в том числе, правовые) могут возникнуть только у людей, а у институтов (в частности, торгов) их быть не может. Исходя из этого, наименование главы следовало бы отредактировать (например, назвать главу «Правовые проблемы, возникающие при проведении международных торгов»).

7.3. Представляется весьма спорной позиция автора, согласно которой понятия «торги», «тендер» и «конкурс» являются синонимами (стр. 13, 15

¹ См.: Кичик К.В. Законодательство России о публичных закупках (обзорная статья) // Публичные закупки: проблемы правоприменения. Материалы Третьей Всероссийской научно-практической конференции (9 июня 2015 г., МГУ имени М.В. Ломоносова). М. 2015. С. 91.

диссертации и др.). Указанная позиция не соответствует действующему законодательству России, в частности, Гражданскому кодексу РФ, согласно ст. 447 которого конкурс является *формой* торгов (как и аукцион).

7.4. Требуется уточнения (доработки) позиция автора относительно запроса котировок: на стр. 14 автор пишет, что запрос котировок - это форма торгов, а на стр. 15 после указания на то, что формами торгов являются аукцион и запрос предложений, автор пишет, что запрос котировок - это упрощенная форма запроса предложений.

7.5. Представляется спорным использование автором не устоявшихся еще в литературе и нормативно-правовой базе понятий «закупочное отношение» («закупочное правоотношение»), «закупочная деятельность», «закупочные споры» и т.п.

Высказанные замечания и спорные положения, однако, не снижают научной ценности проведенного Баранниковой Екатериной Сергеевной исследования на тему «Гражданско-правовое регулирование международных торгов», оно является законченной научно-квалификационной работой, в которой содержится решение задачи, имеющее значение для развития как гражданского права, так и предпринимательского права.

Представленные замечания носят дискуссионный характер, что присуще любому научному исследованию и не умаляют достоинств проведенного диссертационного исследования.

Диссертация Баранниковой Екатерины Сергеевны «Гражданско-правовое регулирование международных торгов», представленная на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право, соответствует требованиям Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842, предъявляемым на соискание ученой степени кандидата наук, а ее автор –

Баранникова Екатерина Сергеевна – заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Официальный оппонент,
кандидат юридических наук,
доцент кафедры предпринимательского
права федерального государственного
бюджетного образовательного учреждения
высшего образования «Московский государственный
университет имени М.В. Ломоносова»



К.В. Кичик

9 ноября 2017 года



Кичик К.В.
Кичик К.В.
«09» ноября 2017 г.

Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук защищена по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

Почтовый адрес: 119234, Москва, ул. Ленинские Горы, 1, к. 13-14
Телефон организации: 7 495 9392903
E-mail организации: office@law.msu.ru
Web-сайт организации: http://www.law.msu.ru