# ОТЗЫВ

## официального оппонента

на диссертационную работу Федосова Ярослава Константиновича на тему: «Особенности правового регулирования трансграничного перемещения энергоносителей трубопроводным транспортом», представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

**Актуальность темы исследования.** Международное право, прошедшее долгий и непростой путь развития и становления, выступает в современных условиях важнейшим регулятором отношений во всем мире, фактором стабилизации и закрепления условий взаимовыгодного сотрудничества, в том числе на основе применения основополагающих принципов и норм поведения для участников международного торгового оборота. Обозначенные тенденции развития международного права, проявляются и в тех его отраслях, подотраслях, институтах и нормах, которые применимы к регулированию международных отношений, возникающих в связи с природопользованием, использованием недр, природных и минеральных ресурсов и конечно средств их доставки конечным потребителям.

Одним из самых распространенных способов транспортировки углеводородов является трубопроводный транспорт. Трубопроводные системы, в особенности трансграничные трубопроводы, в настоящее время становятся межгосударственными проектами и предполагают унифицированный подход к нормам строительства, эксплуатации, экологии, требуют соответствия единым международно-правовым требованиям и стандартам. В успешном решении вопросов трубопроводного транспорта большую роль играют аспекты, связанные с торгово-экономическим сотрудничеством государств, а также с уровнем взаимодействия между ними, взаимного доверия и политическим климатом в целом.

В российской доктрине трансграничного транспортного права принято выделять следующие виды транспортировки (по видам транспорта): морские, речные, авиационные, железнодорожные. Каждая из них регулируется своей системой международно-правовых норм, будь то Афинская конвенция о перевозке морем пассажиров и багажа 1974г., изменённая Протоколом 1976г., или Монреальская конвенция для унификации некоторых правил международных воздушных перевозок 1999г.. В случае с трубопроводным транспортом ситуация немного отличается, характеризуется отсутствием кодифицированных и унифицированных актов международно- правового характера, а вся международно- правовая составляющая регламентирована двусторонними и многосторонними соглашениями и договорами между странами, которые затрагивают в большинстве своем лишь частные аспекты. При изучении подобных двусторонних международных договоров можно выделить закрепленные в них общие унифицированные принципы и правила, такие как свобода транзита, принцип сохранения количества и качества нефти, принцип бесперебойной транспортировки и некоторые другие. Также, следует отметить, что некоторые международно-правовые акты все-таки затрагивают отдельные аспекты правоотношений, осложненных иностранным элементом, но такие акты являются в своем роде уникальными. Так, например, Конвенция ООН по морскому праву 1982г. регулирует

деятельность подводных трубопроводов на континентальном шельфе, но в ней речь идет в основном о праве на прокладку трубопроводов и некоторых обязательствах, а другие аспекты не затронуты. Можно назвать всего лишь несколько работ по транспортному праву, в которых в той или иной степени, затрагиваются вопросы трубопроводного транспорта.

Актуальность рассматриваемой проблемы также обусловлена постоянно растущей востребованностью углеводородного сырья в мире, расширением сети магистральных трубопроводов и увеличением количества экспортных маршрутов по его транспортировке, неурегулированностью в то же время отдельных вопросов эксплуатации трубопроводного транспорта, как в международном, так и во внутригосударственном праве.

Сказанное определяет актуальность, как темы диссертационного исследования, так и поставленных диссертантом задач, подлежащих разрешению.

**Научная новизна исследования** состоит в разработке совокупности следующих теоретических положений.

Во-первых, автор впервые в российской доктрине международного частного права провел систематизацию и классификацию коллизионных привязок, а также подробно осветил особенности подходов к выбору применимого правопорядка к правоотношениям с иностранным элементов при трансграничном перемещении энергоносителей трубопроводным транспортом в разных странах. Диссертант выделил в своей работе два основополагающих подхода, как генеральные привязки. В соответствии с первым подходом, трубопровод может рассматриваться как система связанных между собой национальных трубопроводов, при этом каждая "национальная" часть трансграничного трубопровода, регулируется вещным статутом для недвижимого имущества, а, следовательно, применимый правопорядок определяется по месту нахождения вещи (лат.: lex rei sitae), - подход на основе территориального статута. Второй подход позволяет рассматривать трансграничный трубопровод не в качестве соединенных

частей «национальных» трубопроводов, а как единый имущественный комплекс, находящийся в собственности юридического лица. При данном подходе применимое право определяется по месту нахождения собственника трубопровода, следовательно, для нас важен личный статут юридического лица (лат. lex societatis), - подход на основе личного статута юридического лица.

Во-вторых, автор не только доказал, что транспортное право является комплексной отраслью законодательства, включающей нормы как публичного, так и частного права, но и сделал вывод о целесообразности определения транспортного права как комплексного правового института, включающего совокупность принципов и норм международного и национального права, опосредующих транспортную деятельность по трансграничному перемещению энергоносителей. Автором сделаны выводы что кроме норм «твердого права» («hard law»), правоотношения в указанной сфере также могут регулироваться нормами «мягкого права» («soft law»). К «мягкому праву» относится и lex mercatoria, которое представляет собой обособленную от позитивного права (международного и национального) совокупность правил, складывающихся в международной торговой практике.

В- третьих, о содержании основных понятий и терминов, относящихся к сфере трансграничного перемещения энергоносителей трубопроводным транспортом, в частности выявлено влияние понятия «трансграничный трубопровод», как самостоятельный вид транспорта, на понятийный аппарат международного транспортного права.

При транспортировке и нефти, газа и нефтепродуктов любым иным видом транспорта или при смешанной транспортировке (мультимодальная перевозка) возможно применение термин «перевозка». Таким образом, автором обоснована целесообразность пересмотра генерального определения транспортировки, где перевозка и перемещение не будут более рассматриваться как взаимозаменяемые термины, применительно к трансграничным трубопроводам.

В -четвертых, в диссертации комплексно освещены особенности правового регулирования транзита энергоносителей трансграничным трубопроводным транспортом, а также в работе рассмотрены особенности правового регулирования трансграничного перемещения энергоносителей посредством отдельных видов трансграничных трубопроводов, среди которых автор выделяет трансграничные транзитные трубопроводы, и отдельные подвиды подводных трубопроводов «field-to-coast» (месторождение-побережье) и «coast-to-coast» (побережье-побережье). Необходимо отметить в том числе и научные изыскания и выводы в отношении добывающих платформ и возможности применения к ним коллизионного принципа «закон флага» (лат.: lex flagi) в период навигации.

В-пятых, особое значение для науки МЧП представляет также изыскания в области деликатных обязательств, в частности применения закона места совершения деликта (лат.: lex loci delicti commissi) или закона места наступления вреда (лат.: lex loci damni) (при наличии умысла или грубой неосторожности правонарушителя), с учетом принципа наиболее тесной связи деликтных правоотношений, связанных с трансграничными трубопроводами.

Сказанное является достаточно существенным вкладом в российскую юридическую науку, развивающим и дополняющим существующие научные знания в сфере правового регулирования трансграничного перемещения энергоносителей.

Несомненно, практическое использование результатов исследования позволит эффективно решать вопросы унификации и гармонизации, а также кодификации действующего российского законодательства в целях создания правовой определённости и предсказуемости правового регулирования трубопроводного транспорта.

Исходным для автора является тезис о том, что трубопроводный транспорт всегда включает в себя «самостоятельный имущественным комплексом» (с. 56, 121) и трансграничный аспект в правоотношениях,

связанных с перемещением энергоносителем, появляется всегда при пересечении хотя бы одной государственной границы при доставке товара конечному потребителю. Такой подход позволяет автору рассматривать весь объем правоотношений комплексно и системно, что предопределяет логику формулирования целей исследования, его объекта и предмета, постановку соответствующих задач и, в итоге, позволяет автору выдвинуть и обосновать принципиально важный вывод: при формировании правового регулирования строительства и эксплуатации трансграничных трубопроводов необходимо учитывать объективный характер функционирования сложной технологической инфраструктуры сетевого транспорта и специфику существующего договорно-правового трансграничного использования трубопроводного транспорта для перемещения энергоносителей.

Структура и содержание диссертации характеризуется логической последовательностью и согласованностью, выводы и обобщения свидетельствует о научной новизне, теоретическом и практическом значении полученных результатов, а также обоснованностью выносимых на защиту положений.

Во введении автор обосновывает актуальность темы диссертационного исследования, рассматривает степень научной разработанности темы, определяет объект, предмет, цели, задачи, методы исследования, основываясь на эмпирической и теоретической базе исследования, формулирует научную новизну, приводит данные об апробации работы, аргументирует теоретическую и практическую значимость работы, излагает положения, выносимые на защиту положения.

**В первой главе** «Трансграничные трубопроводы как объект правового регулирования в международном частном праве» автор характеризует понятие «транспортное право», описывает основные доктринальные подходы к определению его места в системе права России; описывает основные коллизионные подходы применимые данным правоотношениям, осложненным иностранным элементов. Диссертант предлагает свою систему

видовой градации трубопроводного транспорта, где дается определение «трансграничным трубопроводам» и описывается самостоятельный подвид «трансграничный транзитный трубопровод»; проводится разграничение правового регулирования наземных и морских трансграничных трубопроводов; автором резонно отмечается что морские трубопроводы подпадают в большей мере под действие норм международного публичного права, особенно если они находятся в открытом море или в особой экономической зоне на шельфе. Автор делает важный вывод, что в отношении трансграничных трубопроводов действует «особый международно -правовой режим» (с. 51). В первой главе используется значительное число примеров и отсылок к нормам зарубежного права, раскрываются основы доктринальных и практических подходов к регулированию трансграничного перемещения энергоносителей трубопроводным транспортом.

Следует согласиться с тем обобщённым выводом, к которому приходит автор в этой главе, что существует два основных подхода (модели) к классификации правовых режимов трансграничных трубопроводов. Первый подход подразумевает, что практически все отношения, возникающие по поводу трансграничного трубопровода (как правило, наземному), подпадают под территориальный статут государства, на территории которого проходит такой трубопровод (lex rei sitae), однако, в более поздних соглашениях о создании и эксплуатации наземных трубопроводов наблюдается отход от полного урегулирования отношений принципом lex rei sitae. Второй подход (сложная и квалифицированная модель) предполагает, что правовое регулирование отношений, возникающих по поводу трансграничного трубопровода «расщепляется» на различные статуты. При этом основным статутом в рамках этого подхода становится личный статут собственника (владельца) трубопровода. Кроме того, данная модель допускает существование некоторых участков морских трубопроводов, обладающих

унифицированным режимом (т.е. согласованным участниками проекта по трубопроводу на основе принципа lex voluntatis) (с.67).

**Во второй главе** «Особенности регулирования договорных и внедоговорных отношений по перемещению энергоносителей посредством трансграничных трубопроводов» автор рассматривает особенности правого регулирования в рамках ЕАЭС; определяет роль «мягкого права» и торговых обычаев, как источников регулирования самостоятельного и особого вида сетевого транспорта. Диссертант верно определяет, что Принципы УНИДРУА и Принципы Ландо «не являются формальным источником права, однако стороны договора могут договориться об их применении в своих отношениях» (с 75). В диссертации подробно проанализированы и выявлены особенности применения принципа «бери или плати» в зарубежных странах. Автором, верно, отмечено что принцип «бери или плати» строится на следующих «альтернативных» обязательствах покупателя энергоносителей: во-первых, выкачать и уплатить контрактную цену за минимальное количество оговоренного газа (нефти) за отчетный период; во-вторых, уплатить контрактную цену за поставленное, но не выкаченное топливо за отчетный период (с.83). Диссертант сделал верны и важные выводы в отношении определение коллизионных привязок, применимых к деликтным обязательствам (с. 95).

**В третей главе** «Особенности правового регулирования трансграничного перемещения энергоносителей посредством отдельных видов трансграничных трубопроводов» автором подробно рассматриваются правоотношения, связанные с транзитом энергоносителей трубопроводным транспортом; проводится глубокий правовой анализ многосторонних и двусторонних международных договором; впервые системно проведен анализ споров ВТО, затрагивающих энергетические интересы России. Автором, верно, сделаны выводы, что рассмотрение подходов о выборе применимого права невозможно без учета принципов международного права, таких как территориальный принцип (англ. territorial principle), принцип

национальности (англ. nationality principle), охранительный принцип (англ. protective principle). А в целях защиты интересов государств, которые занимаются строительством и эксплуатацией трансграничных трубопроводов, для предупреждения практики злоупотребления охранительным принципом существует подход «баланса интересов» (balance of interest approach) (с.114). Особый научный интерес вызывают изыскания автора в отношении регулирования морских платформ и отходных трансграничных трубопроводов, включая мобильные и фиксированные платформы. Важно отметить выводы в диссертации в отношении морских нефтегазовых платформ в части установления двухстатусного подхода, при котором правовой статус платформы изменяется в зависимости от характера ее деятельности. Данная ситуация позволяет применить в отношении нефтегазовых платформ в период навигации (передвижения от одного места до другого) закон страны флага (лат. lex flagi), однако, не применим к морским платформам в состоянии разведки и добычи энергоносителей, от которых могут отходить трансграничные трубопроводы, поскольку такие морские нефтегазовые платформы уже считаются установками и сооружениями, а не судами (с.126).

В заключении работы диссертант формулирует обобщающие выводы.

Автором успешно осуществлено системное исследование международного законодательства и соглашений в рассматриваемой области, отдельных его аспектов и субъектов.

Представленная к защите диссертация Я.К. Федосова, несомненно, свидетельствует о понимании соискателем предмета исследования. Можно констатировать, что не только выбор темы, но и её тщательное исследование отвечают требованиям, предъявляемым к научным диссертациям. Структура работы подчинена сформулированным задачам исследования, а анализ проблемы имеет важное научно-теоретическое и практическое значение. Солидный источниковедческий список научных работ, нормативных актов, материалов правоприменительной практики (и зарубежных, и

отечественных), которые использовал диссертант, позволили ему подготовить работу, носящую самостоятельный характер, обладающую научной новизной. Положения, выносимые на защиту, соответствуют целям и задачам, сформулированным соискателем.

Вместе с тем, несмотря на несомненные достоинства представленной к защите работы, по ней можно высказать отдельные замечания и адресовать автору ряд вопросов.

1. В первом положении выносим на защиту (с.14) автор формулирует что международное транспортное право является комплексной отраслью, включающей нормы частного и публичного права, регулирующие в том числе отношение осложненные иностранным элементов. Хотелось бы видеть аргументы и позицию автора с учетом теории монизма и дуализма международного и национального права.

2. Диссертантом отмечено возможность применения к определению правового статуса морских платформ концепции «sui generis» (единственный в своем роде), предполагающая выделение морских платформ в самостоятельный вид без приравнивания к судам или искусственным островам (с.128). Остается не ясным какие коллизионные привязки в данном контексте тогда могут быть применимы к трансграничным отходным трубопроводам? Возможно ли использования одного из двух основных подходов, представленных на защиту?

3. В контексте представленного к защите исследования автору следовало обратить особое внимание на обоснование и разъяснение природы и порядка использования термина «общераспространенный нефтяной правопорядок» (лат. lex petrolea). Автор неоднократно обращается к особенностям применения lex mercatoria (с.15,68) но не ясна до конца его позиция в отношении транснационализации коммерческого права? Возможно, в процессе защиты автор изложит свою позицию.

4. Необходимо отметить, что в соответствии с Энергетической стратегией России до 2035 г. основные объемы прироста запасов добычи углеводородного сырья планируется осуществлять за счет привлечения ресурсов российского континентального шельфа, который обладает стратегическими запасами нефти и газа. Хотелось бы увидеть позицию автора в отношении возможности применения его научных изысканий для определения применимого права в случае трансграничного перемещения энергоносителей с шельфа трубопроводным или смешанным видом транспорта? Возможно, в процессе защиты диссертант изложит свою позицию по данному вопросу.

В работе присутствуют незначительные технические помарки.

Сформулированные в настоящем отзыве замечания и вопросы оппонента нисколько не умаляют значения исследования Я.К. Федосова и проделанной им работы, а направлены лишь на уточнение или корректировку выдвигаемых диссертантом положений. В целом диссертация Я.К. Федосова основывается на исследовании широкого круга зарубежных и российских нормативных и доктринальных материалов, правоприменительной практике и носит фундаментальный характер.

Предложения и выводы, сформулированные диссертантом, логически вытекают из содержания работы, обладают новизной, обоснованы, имеют, как теоретическое, так и практическое значение и могут быть использованы в нормотворческой деятельности.

Содержание автореферата отражает основные положения, выводы и предложения, сделанные автором в самой диссертации. Автореферат диссертации содержит необходимые положения об актуальности, значимости и научной новизне исследования, о положениях, выносимых на защиту и т.п. Основные положения диссертационного исследования опубликованы автором в изданиях, рекомендованных ВАК РФ.

Диссертация «Особенности правового регулирования трансграничного перемещения энергоносителей трубопроводным транспортом» представляет собой научноквалификационную работу, которая соответствует критериям, установленным п. 9, 10 Положения о порядке присуждения учёных степеней, утверждённому Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 г. № 842, а соискатель – Федосов Ярослав Константинович - заслуживает присуждения искомой учёной степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

**Официальный оппонент:**

Гаврилина Елена Александровна
Кандидат юридических наук,
доцент кафедры правового регулирования ТЭК,
ФГАОУ ВО «Московский государственный институт
международных отношений (университет)
Министерства иностранных дел РФ» (МГИМО),
19 ноября 2018 года.

(12.00.03 — «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право» и 12.00.07 — «Корпоративное право; энергетическое право».)

Почтовый адрес:119454, г. Москва, проспект Вернадского, 76
Телефон организации: +7(495)229-40-49
E-mail организации: energylaw@miep-mgimo.ru