

В диссертационный совет Д 170.003.02
при ФГБОУ ВО «Российский
государственный университет правосудия»
(117418, г. Москва, ул. Новочеремушкинская, д. 69)
от Гатаулиной Людмилы Фаруковны,
кандидата юридических наук, доцента,
доцента кафедры гражданского и
международного частного права
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная
юридическая академия»,
410056, г. Саратов, ул. Вольская, д. 1

ОТЗЫВ

официального оппонента на диссертацию Кондратьева Владимира Александровича на тему: «Конкурс как форма торгов», представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук, по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

Изучение диссертации, автореферата и опубликованных работ по заявленной теме позволяет положительно оценить представленное исследование по следующим рекомендуемым критериям: 1) актуальность избранной темы; 2) степень обоснованности научных положений, выводов и рекомендаций, сформулированных в диссертации; 3) их достоверность; 4) новизна.

Актуальность поднятой темы очевидна и обусловлена несколькими факторами.

Во-первых, актуальность несомненна в свете решаемых задач по совершенствованию Гражданского кодекса Российской Федерации в целях дальнейшего развития российского гражданского законодательства и поддержания единообразия регулирования гражданско-правовых отношений. Так, в современном гражданском праве России сравнительно новым способом заключения договоров является конкурс как форма торгов. Если в советском праве торги, как правило, использовались лишь для обеспечения исполнения судебных решений по продаже имущества должника в целях удовлетворения требований кредиторов, то в настоящее время конкурсы получают все большее распространение. Подтверждением тому является включение большого числа правовых норм, предписывающих необходимость проведения конкурсов, в законодательство о приватизации, о поставках товаров для государственных и муниципальных нужд, в законодательство о недрах и др.

Во-вторых, в науке и на практике существует большое количество споров относительно природы и существа данного института, относительно порядка применения законодательства о конкурсах. Ситуация осложняется отсутствием специальных научных исследований в данной сфере;

В-третьих, следует согласиться с диссертантом в том, что одним из основных препятствий к использованию конкурса является отсутствие единых общих правил о конкурсе. Закрепленные в различных нормативных правовых актах положения о заключении договоров путем проведения конкурса, зачастую являются противоречивыми, характеризуются отсутствием единой терминологии. В Гражданском кодексе Российской Федерации закреплены общие положения о конкурсе как форме торгов, однако, данные положения носят фрагментарный характер, не затрагивают многие важные аспекты проведения конкурса. А сфера применения общих положений Гражданского кодекса существенно ограничена специальными федеральными законами (с. 3-4 автореферата).

К сожалению, приходится констатировать, что в данной сфере до настоящего времени имеет место недостаточная конкретизация в определении понятийного аппарата, отсутствие единых общих правил о проведении конкурса, неоднозначность доктринальных взглядов на многие вопросы, касающиеся существа отдельных видов конкурсов, что проявляется в наличии коллизий между различными нормативными правовыми актами и ГК РФ. В юридической литературе так же отсутствуют единые, комплексные исследования заключения договоров путем проведения конкурса. Как правило, рассматриваются особенности конкурса в какой-либо отдельной сфере без сопоставления с конкурсами в других сферах.

Несмотря на имеющиеся в российской цивилистике исследования, посвященные отдельным вопросам о проведении конкурса, можно согласиться с автором в том, что в науке этапы проведения конкурса исследовались применительно к торгам в целом, между тем для реализации потенциала конкурса в научном осмыслении с точки зрения права нуждаются этапы конкурса, а также их содержание. Неисследованность элементов конкурса порождает трудности в определении правовой природы отдельных этапов, действий составляющих содержание таких этапов.

Необходимо отметить высокую степень обоснованности научных положений, выводов и рекомендаций, сформулированных в диссертации, поскольку:

а) применительно к проблематике диссертации был использован комплекс существующих базовых методов исследования с получением обладающих новизной результатов. При проведении исследования использовались общенаучные методы: системный, структурно-функциональный, логический методы, методы анализа и синтеза, а также частные методы научного исследования: сравнительно-правовой, историко-правовой, метод правового моделирования, методы научного познания. В качестве методов познания применялись различные виды и способы толкования правовых норм.

б) теоретическая значимость диссертационного исследования заключается в возможности применения положений и выводов работы в законотворческой практике с целью устранения выявленных пробелов и недостатков, создания теоретической основы для его совершенствования; выводы диссертанта, сделанные в ходе проделанной работы, дополняют и развивают разделы науки гражданского права;

в) практическая значимость диссертационного исследования заключается в возможности использования его результатов при совершенствовании действующего гражданского законодательства, а также судебной практики, в учебном процессе при преподавании курсов «Гражданское право» и специальных учебных курсов гражданско-правового цикла, при подготовке учебно-методической литературы и комментариев к гражданскому законодательству.

Достоверность результатов исследования очевидна, поскольку идеи автора базируются на достаточной нормативной, эмпирической и теоретических базах. Большая часть выводов диссертанта сопровождается достойной аргументацией и ссылками на исследования эмпирических источников, что делает их научно достоверными. Библиографический список использованной литературы является достойным, содержит более 280 источников, в том числе нормативно-правовой материал (28), монографическая, научная литература (85), материалы правоприменительной практики (51), диссертации и авторефераты (11); иностранной литературы (6), что подтверждает вывод о глубине диссертационного исследования.

При этом важно обратить внимание на значительное количество судебных актов и качественную подборку материала. Акцент сделан на постановлениях и определениях судов апелляционной и кассационной инстанции, актах Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, поскольку использование актов вышестоящих судов служит подтверждением выработки определенной позиции не только судьями, рассматривающими дело по существу в первой инстанции, но и судьями, рассматривающими дело в следующих инстанциях.

Научная новизна исследования заключается в том, что впервые в отечественной цивилистике разработаны основные теоретические положения о конкурсе; предлагается определение конкурса; проводится классификация способов заключения договора; обосновывается подход к рассмотрению правового положения конкурсной комиссии в качестве органа организатора торгов; доказывається решение вопроса о возможности установления такого критерия определения победителя конкурса, как опыт участника.

К несомненным достоинствам диссертации следует отнести обоснованные автором научные положения, обладающие достоверностью и новизной. Отмечая общую положительную оценку рецензируемой работы, можно остановиться на некоторых заслуживающих особого внимания моментах представленного диссертационного исследования.

Заслуживает внимание и поддержки предложения относительно понятия конкурса как правовой процедуры состязания между участниками, при которой

посредством оценки предложений и характеристик участников на основании нескольких заранее установленных объективных критериев, отражающих определенную совокупность потребностей организатора относительного одного объекта, определяется лицо, наилучшим образом способное к оптимальному выполнению конкретной экономической, социальной, научной, экологической, культурной задачи (стр. 7 диссертации, с. 7-8 автореферата).

По сути правильным и новым по содержанию представляется сформулированное в диссертации определение понятия торгов, которые представляют собой специфический, конкурентный способ заключения договора, сущность которого состоит в определении контрагента и условий договора путем заранее формализованной оценки и сопоставления предложений нескольких лиц, выразивших волю к заключению договора. Отношения, возникшие в процессе проведения торгов, представляют собой вид преддоговорных отношений. Определение торгов, даваемое автором, содержит в себе указание как на юридическую (способ заключения договора), так и экономическую (достижение максимально высокой цены или наилучших условий договора) функции торгов. В этой связи диссертант предлагает применять к данным отношениям общие положения, регулирующих преддоговорные отношения (переговоры о заключении договора (ст. 434.1 ГК РФ), заверения об обстоятельствах (ст. 431.2 ГК РФ) (стр. 7-8 диссертации; с. 8 автореферата).

Строго аргументировано автором обосновывается, что конкурс определяет внешние (формальные) требования к торгам: наличие конкурсной комиссии, существование особой стадии – оценки заявок. Взаимосвязь формы и содержания проявляется в том, что конкурс следует проводить исключительно в тех случаях, когда имеет место множественность целей организатора торгов в обязательственном отношении, потребность в реализации каждой из которых не фиксирована, а проведение конкурса направлено на достижение объективного и обоснованного результата (стр. 8 диссертации, с. 8 автореферата).

Заслуживают внимания и поддержки предложения рассматривать конкурсную комиссию как гражданско-правовое сообщество, орган юридического лица – организатора торгов. Соответственно, на членов конкурсной комиссии всецело распространяются положения об ответственности лиц, уполномоченных выступать от имени юридического лица за убытки, причиненные юридическому лицу (стр. 8-9 диссертации, с. 9 автореферата).

Весьма ценными для теории гражданского права представляются предложения автора об обязательности использования конкурса при приватизации отдельных видов государственного и муниципального имущества (объекты культурного и исторического наследия, стратегических предприятий и акционерных обществ), поскольку приватизация является не только способом отчуждения имущества, но также способом управления имуществом путем его передачи в частную собственность. При таком теоретическом подходе объективные и обоснованные результаты конкурса как формы торгов и способа

приватизации имеют направленность на осуществление приватизации с учетом публичных целей дальнейшего использования этого имущества (стр. 9 диссертации, с. 9 автореферата).

Заслуживают внимания и поддержки размышления диссертанта о том, что установление в извещении о проведении конкурса требования о наличии опыта у участника допустимо только по отношению к работникам юридического лица, а не к юридическому лицу в целом, поскольку опытом может обладать только человек. Закрепленная рядом специальных нормативных правовых актов возможность установления такого критерия определения победителя как опыт необоснованно, поскольку от имени юридического лица действуют определенные физические лица и именно от их квалификации зависит качество исполнения договора (стр. 9 диссертации, с. 9-10 автореферата).

Следует отметить логичную и безусловно интересную структуру диссертации, которая позволила автору выявить сущность конкурса как формы торгов, сформировать определение конкурса, выявить его отличительные признаки, а также разработать и обосновать теоретические положения об этапах проведения конкурса, о соотношении конкурса с иными формами торгов.

В первой главе диссертационной работы автор рассматривает и исследует конкурс как форму торгов, существо и способы заключения договора, понятие и формы торгов, анализирует правовую природу конкурса (стр. 12-90 диссертации). Диссертант совершенно справедливо определяет торги как специальный способ заключения договора, представляющий собой процедуру состязательности, направленную на заключение договора, путем выбора организатором контрагента среди участников торгов, подавших заявки на основании критериев, установленных в извещении о проведении торгов (стр. 61 диссертации). При этом следует положительно оценить вывод о том, что ключевым признаком всех конкурсов является состязательность, которая предопределяет и другие признаки, в частности, наличие более двух участников (стр. 90 диссертации).

Во второй главе диссертационного исследования соискатель подробно раскрывает этапы проведения конкурса (стр. 91-134 диссертации). Заслуживают внимания и поддержки предложения автора в качестве общего правила при проведении конкурса в ГК РФ установить, что протокол об оценке заявок не является договором и его подписание не требуется со стороны победителя, при этом договор должен быть заключен по истечении не менее 10 дней с момента определения победителя. В случае уклонения победителя от заключения договора организатора имеет право заключить договор с участником, заявка которого заняла второе место в случае согласия последнего (стр. 144-145 диссертации). В данном параграфе автор подробно проводит анализ судебной практики по данному вопросу, на основе чего формулирует достаточно очевидные выводы и предложения. Следует поддержать автора и в его выводах относительно ответственности организатора конкурса, который несет ответственность перед участниками в форме возмещения убытков не

только за отмену проведения конкурса, но и за иные действия, которые повлекли возникновение убытков в виде реального ущерба или упущенной выгоды (стр. 145 диссертации).

Третья глава диссертационного исследования выступает своеобразной особенной частью работы, в которой автор исследует и изучает отдельные виды конкурсов – конкурс при осуществлении закупок для государственных и муниципальных нужд, конкурс как способ приватизации, конкурс при заключении соглашений о государственно-частном партнерстве (стр. 146-186 диссертации).

В частности четко представлено государственно-частное партнерство, которое представляет собой сотрудничество публичного партнера в лице РФ, субъекта РФ или муниципального образования и частного партнера в лице российского юридического лица на основании соглашения о ГЧП. Соглашение о ГЧП имеет особенности, проявляющиеся в особом субъектном составе и предмете соглашения, оно является гражданско-правовым договором и представляет собой договор о совместной деятельности. Справедлив вывод автора о том, что особенностью заключения соглашения по результатам конкурса является возможность проведения переговоров об изменении условий соглашения, за исключением существенных условий (стр. 186 диссертации).

Однако как в любом оригинальном исследовании, наличие в представленной работе некоторых дискуссионных положений представляется вполне естественным.

1. В первом положении сформулировано определение конкурса как правовой процедуры состязания между участниками, при которой посредством оценки предложений и характеристик участников на основании нескольких заранее установленных объективных критериев, отражающих определенную совокупность потребностей организатора относительно одного объекта, определяется лицо, наилучшим образом способное к оптимальному выполнению конкретной экономической, социальной, научной, экологической, культурной задачи.

Хотелось бы услышать определение автором такой формы проведения торгов как аукцион и как соотносятся эти два понятия?

2. Во втором положении предлагается авторское определение торгов, под которыми автор понимает, что торги представляют собой специфический, конкурентный способ заключения договора, сущность которого состоит в определении контрагента и условий договора путем заранее формализованной оценки и сопоставления предложений нескольких лиц, выразивших волю к заключению договора. В этой связи диссертант предлагает применять к данным отношениям общие положения, регулирующих преддоговорные отношения (переговоры о заключении договора (ст. 434.1 ГК РФ), заверения об обстоятельствах (ст. 431.2 ГК РФ).

Тем не менее, хотелось бы помимо общей рекомендации услышать конкретные предложения автора по этому поводу?

3. В четвертом положении определена правовая природа этапов проведения торгов в форме конкурса: направление извещения и подача заявок,

которые представляют собой оферту и акцепт соглашения о проведении конкурса, а рассмотрение заявок, определение победителя и подписание договора действиями, направленными на исполнение данного соглашения.

Вызывает сожаление тот факт, что правильно, на наш взгляд, отметив характер правоотношений, складывающихся в ходе проведения конкурса, как отношений гражданско-правовых (имущественных и организационных), автор не останавливается подробнее на этом вопросе?

4. В седьмом положении установлено, что в законодательстве о контрактной системе необходимо установить случаи, при которых заказчик обязан осуществить закупку путем проведения конкурса. В свою очередь подобный перечень должен дифференцировать применимые виды конкурсов: открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс.

В какой мере должен осуществляться государственный контроль и надзор за размещением заказов для государственных и муниципальных нужд? Как обеспечить прозрачность проведения конкурсов на размещение заказов для государственных и муниципальных нужд?

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Полагаем, однако, что приведенные критические замечания являются субъективным взглядом официального оппонента, носят дискуссионный характер, могут являться предметом научного спора. Они не умаляют актуальности проведенного исследования, степени обоснованности научных положений, выводов и рекомендаций, сформулированных В.А. Кондратьевым в диссертации, их достоверности и новизны и не способны поколебать общий вывод о положительной его оценке.

Имеются все основания утверждать, что автор реализовал поставленные цели и задачи, и обосновал заявленную новизну исследования.

Предложения и выводы диссертационной работы добротны, аргументированы и достоверны. Они хорошо апробированы на научных форумах и в опубликованных трудах. Количество публикаций в рецензируемых научных журналах, рекомендованных ВАК Минобрнауки РФ, соответствует предъявляемым требованиям.

Аннотация и опубликованные автором научные труды в основном отражают содержание диссертации. Материалы диссертационного исследования В.А. Кондратьева могут быть использованы как в сфере теоретических разработок проблем, связанных с исследованием гражданско-правовых договоров в целом, и договоров заключаемых путем проведения конкурсов в частности, при совершенствовании гражданского законодательства, а также в учебном процессе. Выводы и предложения, сформулированные в представленной работе, могут быть положены в основу дальнейшей систематизации договоров, а также исследования гражданско-правовых конструкций и правовых форм.

Работа написана доходчиво, грамотно и аккуратно оформлена. По каждой главе и работе в целом сделаны четкие выводы. Существенные погрешности в оформлении текста не обнаружены.

Диссертация представляет собой специальное исследование, посвященное изучению конкурса как формы торгов с точки зрения его как элемента системы договоров заключаемых посредством проведения торгов, правового средства и правовой формы, а также исследование его юридической конструкции, что в полной мере соответствует специальности 12.00.03 (гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право).

Таким образом, диссертационное исследование Владимира Александровича Кондратьева «Конкурс как форма торгов», представленное им на соискание ученой степени кандидата юридических наук, является законченным научно-исследовательским трудом, выполненным автором самостоятельно на высоком научном уровне на актуальную, теоретически и практически значимую тему. Полученные автором результаты достоверны, выводы и заключения обоснованы и характеризуются научной новизной. Диссертация характеризуется творческим характером, завершенностью (в объеме, необходимом для данного исследования), внутренним единством. В работе приведены научные результаты, позволяющие их квалифицировать как решение задачи, имеющей существенное значение для науки гражданского права.

Диссертация и автореферат диссертации отвечают требованиям Положения о порядке присуждения ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842, а соискатель – Кондратьев Владимир Александрович – заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

27 апреля 2017 года

Официальный оппонент:

кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры гражданского и
международного частного права

ФГБОУ ВО «Саратовская государственная
юридическая академия»

Людмила Фаруковна Гатаулина

Адрес: 410056, г. Саратов, ул. Вольская, 1

Тел.: (8452) 29-91-40

Факс: (8452) 20-56-58

Эл. адрес: MilissaG@yandex.ru

Сайт организации: www.ssla.ru

