

В диссертационный совет Д 212.267.02,  
созданный на базе федерального  
государственного автономного  
образовательного учреждения высшего  
образования «Национальный  
исследовательский Томский государственный  
университет»

**Отзыв**  
**на автореферат диссертации**  
**Бакина Антона Сергеевича на тему:**  
**«СУБСИДИАРНОСТЬ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ РОССИЙСКОЙ**  
**ФЕДЕРАЦИИ»**  
**представленной на соискание учёной степени кандидата**  
**юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право;**  
**предпринимательское право; семейное право; международное частное**  
**право.**

Диссертация «Субсидиарность в гражданском праве Российской Федерации», выполненная А.С. Бакиным на кафедре гражданского права в ФГАОУ ВО «Национальный исследовательский Томский государственный университет» при научном руководстве кандидата юридических наук, доцента Титова Николая Дмитриевича, представлена на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03.

Диссертационное исследование Бакина Антона Сергеевича посвящено одной из интересных и весьма актуальных, но не достаточно разработанных тем в современной цивилистике – субсидиарности в гражданском праве Российской Федерации.

Модернизация положений гражданского законодательства содействует разработке предложений относительно совершенствования возможности субсидиарного применения норм гражданского права в отдельных сферах правоприменения. Актуальной задачей цивилистической науки на современном этапе развития является поиск путей повышения эффективности правового регулирования с помощью субсидиарного применения норм гражданского права в различных сферах общественных отношений.

Субсидиарная ответственность является одним из видов гражданско-правовой ответственности и представляет собой ответственность лиц, которые наряду с должником отвечают перед кредитором за надлежащее исполнение обязательств в случаях, установленных законом или договором.

Правоотношение, возникающее между субсидиарным должником и кредитором, может быть квалифицировано в качестве охранительного, с тем отличием от общего понимания охранительного правоотношения,

представляющего собой такую правовую связь, в которой участвует в качестве управомоченной стороны потерпевший от правонарушения субъект, а в качестве обязанной - правонарушитель, что в данном охранительном правоотношении присутствует особый (автономный) субъектный состав.

Субсидиарность в целом и институт субсидиарной ответственности, в частности, представляет собой весьма интересное явление, поскольку в качестве общих условий гражданско-правовой ответственности традиционно называются: противоправность нарушения субъективных гражданских прав; причинение вреда; причинная связь между нарушением субъективных гражданских прав и вредом; вина нарушителя, поэтому, привлечение к ответственности иных помимо основного должника невиновных и не участвующих в основном обязательстве лиц должно иметь специальное законное основание.

В рамках специальности 12.00.03 диссертационная работа затрагивает вопросы как гражданского, так семейного и предпринимательского права.

Диссертант абсолютно справедливо отмечает, что «является актуальным теоретическое исследование «субсидиарности» как свойства гражданского права, объединяющего правовые средства вспомогательного (субсидиарного) характера. Недостаточное изучение таких правовых средств, а также субсидиарности в целом не позволяет в полной мере раскрыть их потенциал и использовать весь спектр их возможностей для повышения эффективности гражданско-правового регулирования ...» (стр. 3 автореф.).

Как верно отмечено в работе, «значение субсидиарного применения обнаруживается в обеспечении согласованности и непротиворечивости правовых норм и законодательной экономии, которое является проявлением выделенного свойства субсидиарности - его дополнительного воздействия на регулируемые общественные отношения, которое повышает эффективность гражданского права» (стр. 13 автореф.).

В диссертационном исследовании вынесен на защиту целый ряд актуальных для науки и практики гражданского права положений: предлагается авторское понимание категории субсидиарности, формулируется ее понятие; на основе широкого и узкого подходов к понятию субсидиарности выстроена ее система, образованная рядом правовых средств, обладающих дополнительным характером своего действия: субсидиарным применением гражданского права Российской Федерации, субсидиарным обязательством, субсидиарной ответственностью.; показано соотношение субсидиарных и других правовых средств, обладающих «дополнительным» характером воздействия, в частности, субсидиарного применения права и аналогии; субсидиарного и акцессорного обязательства; дана исчерпывающая характеристика субсидиарного обязательства с позиции теории гражданского охранительного правоотношения и аргументирована невозможность выделения «регулятивного» субсидиарного обязательства; приведены новые аргументы в обоснование невозможности квалификации субсидиарного обязательства как обязательства с множественностью лиц;

обоснован вывод о дисбалансе правил действующего гражданского законодательства о субсидиарной ответственности публично-правовых образований в пользу последних, что не соответствует принципу равноправия субъектов гражданского права и может привести к нарушениям прав их контрагентов и др. выводы.

Заслуживает всяческой поддержки обоснование А.С. Бакина о необходимости выделения двух видов субсидиарного применения норм гражданского права: внутриотраслевое и межотраслевое субсидиарное применение. Последнее, в свою очередь, подразделяется на два подвида - субсидиарное применение норм гражданского права к отношениям частноправового и публично-правового характера (стр. 14 автореферата).

Абсолютно справедливо предложение диссертанта закрепить в ГК РФ правило об одновременном предъявлении требований к основному и субсидиарному должникам, независимо от случая субсидиарной ответственности и субъектного состава гражданско-правового отношения, что позволило бы избежать противоречий и в применении процессуального законодательства. Закрепление общего порядка возложения субсидиарной ответственности будет способствовать более эффективной защите прав и законных интересов не только кредитора, но и субсидиарного должника (стр. 19-20 автореферата).

Данные выводы и предложения нашли отражение в публикациях А.С. Бакина: Понятие субсидиарного обязательства в гражданском праве РФ / А.С. Бакин // Вестник Томского государственного университета. - 2010. - № 339. - С. 91-94. - 0,5 п.л.; Субсидиарная ответственность собственника имущества учреждения по законодательству РФ / А.С. Бакин // Вестник Томского государственного университета. Право. - 2012. - № 4. - С. 81-87. - 0,5 п.л.; Субъекты субсидиарного обязательства / А.С. Бакин // Вестник Томского государственного университета. Право. - 2014. - № 1. - С. 78-83. - 0,4 п.л.; О проблеме единства критерия классификации субсидиарной ответственности по законодательству Российской Федерации / А.С. Бакин / Вестник Томского государственного университета. - 2014. - № 380. - С. 137-141. 0,5 п.л. и других.

Обоснованность и достоверность научных результатов и выводов диссертационного исследования обеспечены методологической основой и теоретической проработкой исходных положений, комплексным и межотраслевым характером использованных методов исследования.

В работе использован системный подход к изучению темы, широко используется сравнительный анализ и др. методы научного познания.

Предложенные соискателем новые решения, в основном, строго аргументированы и критически оценены по сравнению с другими известными решениями. Полученные результаты имеют бесспорную значимость для науки гражданского права.

**Как и любое научное исследование, работа не лишена отдельных спорных моментов. Содержание автореферата диссертационной работы по проведенному А.С. Бакиным диссертационному исследованию субсидиарности в гражданском праве Российской Федерации позволяет поставить перед диссертантом в порядке научной дискуссии отдельные вопросы.**

1. Автором в первом положении, выносимом на защиту, утверждается, что «субсидиарность представляет собой свойство гражданского права, заключающееся в дополнительном характере его воздействия в пределах и в установленных законом случаях - за пределами предмета данной отрасли права для обеспечения эффективной реализации и (или) защиты субъективных прав и законных интересов участников соответствующих правоотношений» (стр. 8 автореф. диссертации). Возникает вопрос, в чем проявляется субсидиарность, как «свойство гражданского права»? Каковы пределы субсидиарности норм гражданского права, которые реализуются «за пределами предмета данной отрасли права»?

2. В положении третьем, выносимом на защиту, автор указывает, что обосновано выделение двух подвидов субсидиарности: субсидиарного применения норм в «смежных» отраслях и субсидиарное применение норм в «несмежных» (публично-правовых) отраслях российского права. В целом, соглашаясь с данным утверждением, следует обратить внимание диссертанта, на то, что выделение таких категорий, как «смежные» и «несмежные» (публично-правовые) отрасли российского права имеет весьма условный характер. Какое значение имеет выделение таких видов субсидиарности применительно к практике реализации субсидиарного применения норм гражданского права? В каких случаях имеет место субсидиарное применение норм в «несмежных» (публично-правовых) отраслях российского права. Необходимо аргументировать позицию автора по данному вопросу, нет ли здесь противоречия?

В настоящее время проявляется тенденция проникновения частноправовых (в первую очередь договорных) элементов в семейно-правовую сферу. Взаимопроникновение публично-правовых и частноправовых элементов в семейно-правовую сферу является общей тенденцией развития семейного законодательства. Наметилась тенденция социализации семейного права, подкрепленная государственной властью. Наиболее оправданной представляется частно-публичная правовая модель системы семейного законодательства, как следствие, семейное право следует рассматривать как отрасль частно-публичного права. К какой отрасли «смежной» или «несмежной», по мнению диссертанта, следует отнести семейное право и в чем особенности субсидиарного применения норм гражданского права применительно к регулированию семейных отношений?

3. В положении шестом автореферата диссертации, выносимом на защиту, обоснован вывод, что присущий поручительству акцессорный характер и наличие прямой договорной связи между кредитором и

поручителем противоречат распространенному в теории гражданского права пониманию такого обязательства как субсидиарного, что подтверждает невозможность выделения регулятивного субсидиарного обязательства (стр. 9 автореф. диссертации). Данное утверждение представляется весьма спорным и требует более четкого обоснования.

Согласно ст. 399 ГК РФ субсидиарная ответственность означает предъявление требований к лицу, которое в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства несет ответственность акцессорно к ответственности другого лица, являющегося основным должником. Если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование, оно может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность. Субсидиарный должник не имеет своих обязательств перед кредитором, а лишь несет гражданско-правовую ответственность за неисполнение обязательств основным должником.

Почему автор считает невозможным выделение регулятивного субсидиарного обязательства? В соответствии с действующим гражданским законодательством поручительство имеет акцессорный характер. Полагаем, что наличие прямой договорной связи между кредитором и поручителем не противоречат пониманию такого обязательства как субсидиарного. Действительно, исполнение поручителем своей обязанности производится по правилам о субсидиарной ответственности. Считаем, что и само обязательство, возникающее из договора поручительства, имеет субсидиарный характер по отношению к основному обязательству.

Высказанные замечания и поставленные вопросы не влияют в целом на благоприятное впечатление от проведенного А.С. Бакиным научного исследования.

Диссертация отвечает требованиям, предъявляемым к диссертационным работам на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право. Содержит теоретические положения и практические рекомендации, совокупность которых можно квалифицировать как новое достижение в развитии общей теории права и науки гражданского права, в частности.

Работа отвечает требованиям ч. 2 п. 9 и п. 10, 11 «Положения о присуждении ученых степеней», утвержденного Постановлением Правительства РФ от 24 сентября 2013 г. № 842, а ее оформление – приложению № 3 к Положению о совете по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук, утвержденному приказом Минобрнауки России от 13.01.2014 г. № 7.

Таким образом, автор работы – Бакин Антон Сергеевич – заслуживает присуждения искомой ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

