

ОТЗЫВ

научного руководителя на диссертацию

Германова Александра Викторовича на тему «Аналогия закона в гражданском процессуальном праве», представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.15 – гражданский процесс; арбитражный процесс

Выбор темы и актуальность диссертационного исследования обусловлен сохраняющейся теоретической неясностью оснований для применения аналогии гражданского процессуального закона. Практика применения гражданско-процессуальных норм права обнаруживает некоторые трудности и особенности в понимании на первый взгляд ясных и недвусмысленных положений закона. Практическая реализация гражданско-процессуальных норм выявляет различные подходы при их толковании и соответственно применении. В этой связи одним из актуальных и мало разработанных вопросов является вопрос о соотношении таких понятий, как молчание закона, квалифицированное молчание законодателя и пробел в гражданском процессуальном праве.

Обозначенная проблематика определила цель и задачи диссертационного исследования, в ходе которого ее автор излагает краткое содержание имеющихся концептуальных подходов в понимании такого института как аналогия закона применительно к его действию в гражданском процессуальном праве, а также тех понятий и категорий, в совокупности с которыми аналогия закона в гражданском процессуальном праве достигает своего полного осмысления. Помимо понятия пробела к числу таковых относятся такие понятия, как толкование закона, его субсидиарное правоприменение и в особенности квалифицированное молчание законодателя.

Автором выдвигается и обосновывается концепция соотношении квалифицированного молчания законодателя и пробела в гражданском

процессуальном праве, на конкретных примерах проверяется корректность предложенной концепции. Также диссертант обоснованно приходит к выводу о необходимости сохранения классического понимания квалифицированного молчания законодателя как формы выражения его отрицательной воли и как понятия, объясняющего положение «все, что законом не предусмотрено, запрещено». В таком понимании квалифицированное молчание законодателя в гражданском процессуальном праве отчетливо противостоит пробелу.

Наряду с обозначенными в диссертации признаками новизны исследования заслуживают внимания определение пробела в гражданском процессуальном праве как квалификации фактического положения дел в действующем законодательстве. Такая квалификация основана на оценке действующего законодательства как страдающего недостатками в виде отсутствия необходимых для регулирования отношений правовых норм.

Следует подчеркнуть, что проведенное исследование позволило не только сформулировать и выдвинуть выносимые на защиту положения, но также выявить нуждаемость некоторых научных положений в дальнейшей разработке, научном обсуждении и достижения ясности. В частности заслуживают внимания положения о том, что формально-логическое понятие аналогии (сходства) и понятие аналогии закона не являются эквивалентными ввиду их существенных отличий; в публичных отраслях права, к числу которых относится и гражданское процессуальное право, не может быть вопросов, к которым законодатель мог бы относиться безразлично; во избежание терминологической неоднозначности не только понятие квалифицированного молчания законодателя должно быть жестко привязано к отрицательной воле законодателя, но и всякое иное молчание законодателя должно получить свою четкую характеристику и др.

Выносимые на защиту положения отвечают требованиям ясности тезиса, сформулированы четко и недвусмысленно, изложены лаконично.

Диссертация не лишена положений, отношение к которым может быть критическим, но это не умаляет научной ценности представляемой на защиту

работы, а, наоборот, подчеркивает ее актуальность и научную значимость. Поставленные перед диссертантом задачи нашли свое разрешение в проделанной работе, цели диссертационного исследования достигнуты.

В целом диссертационное исследование Германова Александра Викторовича на тему: «Аналогия закона в гражданском процессуальном праве» соответствует требованиям Раздела II Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 24 сентября 2013 года № 842 (в редакции Постановления Правительства РФ от 01 октября 2018 года № 1168), является самостоятельной научно-квалификационной работой, содержащей решение задач, имеющих существенное значение для науки гражданского процессуального права. Германов А.В. заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.15. - гражданский процесс; арбитражный процесс.

Доктор юридических наук,
профессор, профессор кафедры
гражданского права и процесса
ФГБОУ ВО «Воронежский государственный
университет»

Баулин Олег Владимирович

Адрес: 394018, г. Воронеж, пл. Ленина, 10а, корпус 9, к. 710

Телефон: +7 (473) 220-89-24

E-mail: oleg@baulin.vrn.ru

Сайт: <https://www.vsu.ru/>

