

Отзыв

Волкова Александра Викторовича

на автореферат диссертации

Романенко Дениса Ивановича

«Аналогия права (цивилистическое исследование)»,

представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук
(специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право)

Гражданское право служит регулированию разнородных общественных отношений, обеспечивает защиту субъективных гражданских прав и недопустимость отказа в правосудии. Многообразие и динамика отношений, составляющих предмет гражданского права, не позволяет урегулировать их абсолютным образом. Абсолютная беспробельность гражданского законодательства объективно не представляется возможной. Вследствие этого возникает необходимость в специальном инструменте для преодоления правовых пробелов как правоприменительными органами, так и самими участниками гражданского оборота. Одним из таких механизмов выступает аналогия в гражданском праве.

Крайне редкое обращение к аналогии права в судебной практике вызвано не только сложностью категорий, которыми оперирует суд при использовании аналогии, но и скудным состоянием теоретических исследований аналогии права. Обращение к аналогии права как к сугубо теоретической конструкции, не имеющей какого-либо существенного прикладного значения, существенно сужает сферу использования правовой аналогии. В связи с этим назрела необходимость формирования комплексной цивилистической теории аналогии гражданского права, что обуславливает несомненную актуальность заявленной темы.

Целью диссертационной работы явилось формирование цивилистической концепции аналогии права, включающей определение её понятия, сущности, места в системе гражданского права, соотношения со смежными правовыми категориями, юридико-технических основ и пределов

применения. Содержание автореферата свидетельствует о достижении поставленной автором цели.

Работа является самостоятельным научным исследованием. Положения и выводы, выносимые на защиту, имеют научную новизну и являются обоснованными. По всему автореферату прослеживается как теоретическая, так и практическая направленность работы.

Большой научный интерес представляет обоснование автором двух форм аналогии в российском гражданском праве: правовая аналогия (аналогия закона; аналогия права) и фактическая аналогия (аналогия факта) (с. 17-18 автореферата).

Научной новизной обладает выделение автором нескольких стадий, которые предшествуют применению аналогии права: соответственное применение правовых норм; субсидиарное применение права; конкретизация права; толкование; рестрикция и аналогия закона (с. 19-20 автореферата).

Неоспоримую практическую значимость представляет установление автором пределов применения аналогии права, которые ограничиваются запретом на ее использование для: (1) новых видов вещных прав, а также непредусмотренных ГК РФ оснований приобретения и прекращения права собственности; (2) новых объектов патентных прав, интеллектуальных прав на селекционные достижения и топологии интегральных микросхем; (3) новых юридических фактов, с которыми ГК РФ связывает возникновение наследственных правоотношений; (4) условий договора, когда норма, регулирующая права и обязанности сторон по договору, содержит явно выраженный запрет установить иное (императивная норма); (5) отношений, связанных с установлением гражданско-правовой ответственности и ограничением гражданских прав (с.21-22 автореферата).

Следует поддержать диссертанта в обращении к недостаточно исследованному аспекту аналогии гражданского права – допустимости и пределах ее использования к отношениям, основанным на подчинении одной

стороны другой, а также к международным имущественным отношениям (с. 23-25 автореферата).

Наряду с многочисленными достоинствами, в представленной работе имеются положения и идеи, которые требуют обсуждения.

1. В исследовании наряду с правовой аналогией автор рассматривает фактическую аналогию (аналогию факта). При этом, по мнению автора, аналогия факта выступает средством законодательной техники. В отличие от правовой аналогии применение аналогии факта не обусловлено правовой неопределенностью регулирования отдельных отношений. Вместе с тем, автор связывает использование аналогии права с возникновением правовой неопределенности. В связи с этим требует дополнительной аргументации необходимость исследования фактической аналогии в настоящей работе.

2. В работе автор устанавливает пределы применения аналогии права к вещным и обязательственным отношениям; отношениям в сфере интеллектуальных прав; наследственным правоотношениям; отношениям, связанным с установлением гражданско-правовой ответственности. Каждый из пределов имеет подробное теоретическое и практическое обоснование. Вместе с тем, автором не сделан вывод, является ли названный перечень открытым или закрытым? Диссертанту предлагается уточнить позицию в данном вопросе.

Несомненно, указанные замечания не снижают научного уровня работы, ее практическую значимость, поскольку касаются преимущественно дискуссионных вопросов и не влияют на общий вывод о том, что проведенное Д.И.Романенко исследование выполнено на актуальную тему, содержит глубокий теоретический анализ и практические рекомендации, которые могут найти применение в нормотворческой и судебной практике и в процессе преподавания курса гражданского права.

Большинство положений, вынесенных на защиту, характеризуются научной новизной, достоверностью и аргументированностью.

Представленная на рассмотрение диссертация основывается на достижениях как отечественной, так и современной зарубежной теории гражданского права. Материалы работы свидетельствуют о серьезном личном вкладе автора в науку.

Таким образом, диссертация Д.И. Романенко «Аналогия права (цивилистическое исследование)» является законченным научно-исследовательским трудом, выполненным на высоком уровне. Работа соответствует квалификационным требованиям раздела II Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 24 сентября 2013 г. № 842, а ее автор – Д.И. Романенко – заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Профессор,
Управляющий партнер
Адвокатского бюро «Ирбис»
Волгоградской области,
Доктор юридических наук,
адвокат



А.В. Волков

400066, г. Волгоград,
ул. им. маршала Чуйкова, д. 21
8 (8442) 49-96-18
irbisadvokat@gmail.com

25 марта 2019 г.

ОТЗЫВ
на автореферат диссертации
Романенко Дениса Ивановича
на тему «Аналогия права (цивилистическое исследование)», представленной на
соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 -
гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное
частное право

Содержание автореферата диссертации Д.И. Романенко на тему «Аналогия права (цивилистическое исследование)» позволяет сделать вывод о том, что автором проведено комплексное научное исследование монографического характера, в котором предпринята попытка рассмотреть оценочные категории для применения аналогии права в гражданском праве.

Действительно, в процессе правоприменения известны ситуации, при которых значимые общественные отношения оказываются вне сферы нормативного регулирования, тем не менее, это не означает, что права и законные интересы их участников остаются не защищенными. Установленные гражданско-правовые положения законодательства наряду с общей положительной оценкой их существования вызывают серьезные вопросы при их реализации. Является проблематичным установление факта пробела в правовом регулировании имущественных и личных неимущественных отношений в таких ситуациях, как последовательность применения способов преодоления пробелов в гражданском праве, применение по аналогии норм, устанавливающих юридическую ответственность и, в целом, использование специальных юридических знаний при решении вопросов аналогии права. Как справедливо заметил соискатель, все это влечет за собой правовую неопределенность, злоупотребление правом и обход закона. Существует научная необходимость обсуждения вопросов не востребованности аналогии в правореализационной деятельности и практического отсутствия случаев применения в судебных актах аналогии права. Можно отметить низкий научный интерес к институту аналогии в гражданском праве. Все изложенное обуславливает необходимость комплексного анализа вопросов применения аналогии права в качестве способов преодоления пробелов в регулировании гражданских правоотношений. С учетом сказанного, тема диссертации Д.И. Романенко представляет несомненную актуальность, а результаты исследования нацелены на формулирование выводов и положений, отличающихся научной новизной.

Импонирует то, что автор детально анализирует понятие гражданско-правовой неопределенности в сочетании с аналогией права, пытается определить место института аналогии в системе российского гражданского права, выявляет пределы аналогии права в отдельных институтах гражданского права.

Весьма продуктивным подходом Д.И. Романенко является выработка теоретических положений, определяющих пробел в гражданском законодательстве как одного из оснований применения аналогии права.

Между тем, работа не свободна от дискуссионных положений и спорных моментов, на которые хочется обратить внимание.

1. Так, в первой главе в первом параграфе «Понятие гражданско-правовой неопределенности и ее диалектическая связь с аналогией права» автор обосновывает, что проблема неопределенности в гражданском праве представляет собой свойство права,

предполагающее свободу выбора возможных дальнейших действий в отсутствии правила поведения, обязывающего действовать строго определенным образом (императивная норма) (стр.10, 11). Положение не лишено новизны и оригинальности, тем не менее, думается, что диссертант раскрывает понятие «неопределенность в гражданском праве», предлагая весьма широкое определение. Создается впечатление, что правовая неопределенность охватывает все случаи, когда отсутствует императивная норма. В связи с этим возникает вопрос: каким образом с точки зрения автора, соотносятся понятия «правовая неопределенность» и «диспозитивность в гражданском праве»?

2. В положении № 5, выносимом на защиту, автор справедливо обосновывает пределы аналогии в гражданском праве и устанавливает запрет на применение аналогии права для отдельных правоотношений (стр. 12), в частности, для установления новых видов вещных прав, а также непредусмотренных ГК РФ оснований приобретения и прекращения права собственности. Автор исходит из того, что в ГК РФ перечень вещных прав установлен как исчерпывающий, все это влечет правовую неопределенность при защите права. Тем не менее, такое право, например, как пользование жилым помещением членами семьи собственника, устойчивое право пользования по договору социального найма могут подпадать под категорию ограниченных вещных прав, поскольку обладают сходными признаками. Соответственно, требование о выселении из жилого помещения, признание утратившим право пользования членов семьи собственника, нанимателей по социальному найму установлено как специфический способ защиты. Такой способ прямо закреплен ГК РФ и ЖК РФ как прекращающий соответствующее правоотношение. Полагаем, что аналогия права не применима в данных случаях, хотя это не новые виды вещных прав, а существующие. Сложно представить судебный акт о выселении из жилья со ссылкой не на норму права, а на разумность и целесообразность. Исходя из этого, положения №5, предполагающее запрет на аналогию права новых видов вещных прав, а также непредусмотренных ГК РФ оснований приобретения и прекращения права, можно поставить под сомнение, поскольку существующие и предусмотренные законом прекращающиеся права подобным же образом предполагают запрет на аналогию права.

3. В главе третьей второго параграфа «Пределы применения аналогии права к отношениям, основанным на подчинении одной стороны другой» (стр. 23) определено, что гражданским законодательством установлена иерархическая связь между ГК РФ и нормами других однородных, а также неоднородных с гражданским правом правовых отраслей.

Однако стоит заметить, что в ряде отраслей публичного права, например налоговом, нормы гражданского законодательства используются для правовой регламентации складывающихся отношений в силу прямого указания НК РФ (например, представительство, залог имущества, поручительство, очередность списания денежных средств со счета должника). Причем использование институтов гражданского права носит ограниченный характер. Соответственно, такой подход предполагает единообразное использование имеющихся гражданско-правовых установлений во всех сферах общественной деятельности и, несмотря на наличие элементов диспозитивности при их реализации, не придает управленческим, властно-имущественным отношениям характер равноправных и не меняет их правовую природу. Поэтому вывод автора в 3 абзаце о том, что «реализация прав и обязанностей частных и публичных субъектов гражданско-правовых средств за пределами гражданско-правовых отношений» представляется ошибочным, так как на властно-волевою природу налоговых отношений не влияют

используемые правовые средства, что обусловлено спецификой налогового законодательства.

Полученные выводы и предложения способствуют развитию теории науки гражданского права в части, касающейся аналогии права. Сформулированные в работе предложения могут получить применение как научно-исследовательской деятельности при анализе современного состояния и перспектив совершенствования механизма института аналогии в системе российского права, так и в правоприменительной деятельности судов при разрешении гражданско-правовых споров.

Содержание автореферата позволяет утверждать, что диссертационная работа Д.И. Романенко «Аналогия права (цивилистическое исследование)» представляет собой завершенную научно - квалификационную работу, отвечающую требованиям п. 9 Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842.

Д.И. Романенко заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Отзыв подготовлен доцентом кафедры гражданского права и гражданского судопроизводства Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Южно-Уральский государственный университет (Национальный исследовательский университет)», кандидатом юридических наук (12.00.03), Дулатовой Натальей Владимировной (почтовый адрес: 454080, г. Челябинск, ул. Коммуны, 149, ауд. 403, тел.: 8(351) 272-31-71, моб. телефон: +7-9507240929, электронная почта: Natascha_76@list.ru).

Дулатова Наталья Владимировна.



**В диссертационный совет Д-212.239.03 при
федеральном государственном бюджетном
образовательном учреждении высшего
образования «Саратовская государственная
юридическая академия»**

ОТЗЫВ

на автореферат диссертации

Романенко Дениса Ивановича

«Аналогия права (цивилистическое исследование)»,

представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук
(специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право)

Избранная Д.И. Романенко тема диссертационного исследования обладает как научной, так и практической актуальностью. Взаимопроникновение и динамика границ между отраслями права обуславливают возникновение новых общественных отношений. В названных условиях в отсутствие нормы права конкретного содержания возникает потребность в применении института аналогии. Появление в гражданском законодательстве нормативных конструкций с открытым содержанием также становится важной теоретической основой для использования аналогии права. Отечественная судебная практика за последние десятилетия не слишком успешно справлялась с задачей преодоления законодательных пробелов посредством аналогии права. В связи с чем, определение условий, юридико-технической логики и пределов применения аналогии права являются одними из актуальных задач современной теории гражданского права.

В диссертационном исследовании следует отметить грамотную постановку цели и раскрывающих ее задач (с. 8-9).

Результаты исследования обобщены и представлены в виде положений, выносимых на защиту (с. 12-15), которые отвечают критериям научной новизны, достоверности и обоснованности.

Теоретическое и практическое значение исследования (с. 15-16) состоит в том, что его положения в совокупности образуют всестороннее представление о содержании аналогии права в гражданском праве, а также месте аналогии права

в системе гражданского права, юридической техники и пределах применения аналогии права.

Высказанные в работе предложения могут быть использованы в нормотворческой деятельности при последующем развитии и совершенствовании гражданского законодательства.

Обозначенные соискателем цель и задачи исследования предопределили его структуру, которая в полной мере соответствует выбранной проблематике. Работа состоит из трех глав. В первой главе автор исследует гражданско-правовую неопределенность в диалектической связи с аналогией права. Далее соискатель раскрывает понятие, формы и место аналогии в системе российского гражданского права. Вторая глава посвящена юридической технике применения аналогии права в гражданском праве. В третьей главе последовательно раскрываются пределы применения аналогии права к отдельным институтам российского гражданского права, отдельным отношениям, основанным на подчинении одной стороны другой, а также к международно-правовым отношениям.

Содержание автореферата диссертации позволяет сделать вывод, что тема научного исследования полностью раскрыта, цели и задачи успешно разрешены, положения, выносимые на защиту, обоснованы. В этой связи следует выделить установление автором диалектической связи аналогии права и гражданско-правовой неопределенности, определение формы и места института аналогии в системе российского гражданского права (положения № 1 и № 2). Ранее никто из исследователей в данной научной области не пытался выявить диалектическую связь неопределенности в гражданском праве и правовой аналогии, что служит эффективности преодоления правовых пробелов. Отметим также, что достаточно обоснованным и обладающим внутренней логикой представляется установление пределов аналогии права в отдельных гражданско-правовых институтах (положение №5).

В автореферате содержатся и иные, заслуживающие внимания выводы. Но, с другой стороны, автореферат содержит некоторые спорные положения, которые требуют уточнения и дополнительной аргументации.

1. На наш взгляд, требует конкретизации положение № 4, устанавливающее последовательность использования основных начал гражданского законодательства при применении аналогии права. Автору следует подробнее обосновать, чем вызвана именно такая последовательность.

2. В положении № 5 автор устанавливает пределы применения аналогии права к вещным и обязательственным отношениям; отношениям в сфере интеллектуальных прав; наследственным правоотношениям; отношениям, связанным с установлением гражданско-правовой ответственности. Представляется, что требует дополнительной аргументации, чем обосновано ограничение применения аналогии именно к названным правовым отношениям.

Указанные замечания носят дискуссионный характер и не влияют на общую положительную оценку проведенного исследования

Таким образом, диссертация Д.И. Романенко «Аналогия права (цивилистическое исследование)» является законченным научно-исследовательским трудом, выполненным на высоком уровне. Работа соответствует квалификационным требованиям раздела II Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 24 сентября 2013 г. № 842, а ее автор – Д.И. Романенко – заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Заместитель председателя

Арбитражного суда Московской области,

доктор юридических наук (12.00.01 – теория и история

права и государства; история учений о праве и государстве)

А.А. Соловьев

«21» марта 2019 г.

Подпись А.А. Соловьева удостоверяю:

Начальник отдела кадров

Арбитражного суда Московской области

М.А. Вилкова

Соловьев Андрей Александрович, доктор юридических наук, заместитель председателя Арбитражного суда Московской области; адрес – 107053, г. Москва, проспект Академика Сахарова, дом 18; тел. (499) 975-29-43; электронная почта – solov.arbitr@rambler.ru.

ОТЗЫВ

на автореферат диссертации
Романенко Дениса Ивановича

«Аналогия права (цивилистическое исследование)»,
представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук
(специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право)

Исследование аналогии права приобретает особое значение для современной гражданско-правовой науки. Усложнение хозяйственного оборота и появление новых общественных отношений обуславливают потребность в правовом регулировании, которое обеспечивает защиту субъективных гражданских прав и недопустимость отказа в правосудии.

Институт аналогии выступает одним из инструментов преодоления правовых пробелов в гражданском законодательстве. В отличие от аналогии закона аналогия права является более сложным правовым механизмом, поскольку предполагает применение особых гражданско-правовых средств и принципов для устранения негативной правовой неопределенности. Однако обращение к судебной-арбитражной практике свидетельствует о крайне редком применении аналогии права судебными органами. Такой подход вызван не только широтой легального определения аналогии права, но и неудовлетворительным уровнем современных теоретических исследований в названной сфере. В цивилистической доктрине аналогия права нередко рассматривается как абстрактная конструкция, не имеющая какого-либо теоретического или практического значения. Зачастую судьи не проводят четкой границы между аналогией права и аналогией закона. В этой связи выбор темы диссертационного исследования представляется своевременным и актуальным.

Целью диссертационной работы явилось формирование цивилистической концепции аналогии права, включающей определение её понятия, сущности, места в системе гражданского права, соотношения со смежными правовыми категориями, юридико-технических основ и пределов применения.

Содержание автореферата свидетельствует о достижении поставленной автором цели.

Работа является самостоятельным научным исследованием. Положения и выводы, выносимые на защиту, имеют научную новизну и являются обоснованными. В ходе изложения диссертационных проблем в автореферате прослеживается не только теоретическая, но и практическая направленность работы.

Следует поддержать вывод диссертанта о том, что между правовыми пробелами (негативной правовой неопределенностью) и аналогией права существует диалектическая, причинно-следственная связь (с. 11 автореферата).

Неоспоримый научный интерес вызывают две основные формы аналогии в российском гражданском праве, выявленные диссертантом в процессе диссертационного исследования: 1) правовая аналогия (аналогия закона, аналогия права) и фактическая аналогия (аналогия факта) (с. 11 автореферата).

Достаточно обоснованным является вывод диссертанта об установлении пределов применения аналогии права, а именно запрета применения аналогии для: (1) новых видов вещных прав, а также не предусмотренных ГК РФ оснований приобретения и прекращения права собственности; (2) новых объектов патентных прав, исключительных прав на селекционные достижения и топологии интегральных микросхем; (3) дополнительных юридических фактов, с которыми ГК РФ связывает возникновение наследственных правоотношений; (4) условий договора, когда норма, регулирующая права и обязанности сторон по договору, содержит явно выраженный запрет установить иное (императивная норма); (5) отношений, связанных с установлением гражданско-правовой ответственности и ограничением гражданских прав (с. 12 автореферата).

Представляется аргументированным и достаточно проработанным установление диссертантом случаев аналогии частного права в международном публичном праве. Автор выделяет две группы таких случаев: 1) внедоговорные публично-правовые отношения, когда отсутствует применимый

правовой источник, но практикой выработаны механизмы использования гражданско-правовых принципов и концепции частного права (приобретательная давность, суверенитет); 2) публично-правовые отношения, регулируемые договором, в котором используются терминология и институты частного права (с. 24-25 автореферата).

Вместе с тем содержание автореферата, как и любой научной работы, не лишено некоторых недостатков и положений, носящих дискуссионный характер.

Во-первых, автор в работе делает вывод о размытости и абстрактности содержания категории «общие начала и смысл гражданского законодательства» без четкого определения названных правовых категорий. В этой связи автору предлагается сформулировать и обосновать дефиницию «общих начал и смысла гражданского законодательства».

Во-вторых, поддерживая позицию автора об установлении пределов применения аналогии права в гражданском праве по существу (с. 23 – 24 автореферата), не ясно, является ли предложенный перечень исчерпывающим? Автору предлагается уточнить свою позицию по данному вопросу.

Изложенные замечания носят частный характер и не ставят под сомнение общую ценность и высокое качество автореферата диссертационной работы.

Большинство положений, вынесенных на защиту, характеризуются научной новизной, достоверностью и аргументированностью. Представленный на рассмотрение автореферат основывается на достижениях как отечественной, так и современной зарубежной теории гражданского права. Материалы работы свидетельствуют о серьезном личном вкладе автора в науку.

Таким образом, диссертация Д.И. Романенко «Аналогия права (цивилистическое исследование)» является законченным научно-исследовательским трудом, выполненным на высоком уровне. Работа соответствует квалификационным требованиям раздела II Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства РФ

от 24 сентября 2013 г. № 842, а ее автор – Д.И. Романенко - заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Доктор юридических наук, профессор,
профессор кафедры гражданского и трудового права
Федерального казенного образовательного
учреждения высшего образования «Воронежский институт
Федеральной службы исполнения наказания»

Ю.Н. Андреев

25 03 2019 г.

Подпись Ю.Н. Андреева удостоверяю:

Начальник ОК

В.А. Николаев



Андреев Юрий Николаевич

Адрес: 394072, г. Воронеж,

ул. Иркутская, д. 1а

Контактный телефон: (473) 260-68-14

E-mail: gitpvifsin@mail.ru

Сайт: <http://ви.фсин.рф>

ОТЗЫВ

на автореферат диссертации
Романенко Дениса Ивановича

«Аналогия права (цивилистическое исследование)»,
представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук
(специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право)

Защита и охрана субъективных гражданских прав, равно как недопущение отказа в правосудии и злоупотребления правом являются одними из ключевых задач, стоящих перед современной российской правовой системой. Усложнение экономических связей, а также динамика границ между правовыми отраслями обуславливают возникновение новых общественных отношений. Появление в гражданском праве нормативных конструкций с открытым содержанием также влечет гражданско-правовую неопределенность. В указанных условиях важность и значимость аналогии права как средства устранения негативной гражданско-правовой неопределенности сложно переоценить. Д.И. Романенко верно подмечает актуальность темы, указывая, что скудность существующей нормативной базы, равно как и недостаточное количество самостоятельных теоретических исследований, посвященных аналогии права, порождают противоречивую правоприменительную практику, требующую разрешения.

Структура диссертационного исследования определена еще одним аспектом актуальности. Отсутствие единого концептуального понимания правовой природы, юридической техники и особенностей применения аналогии позволили автору выделить три части в работе – изучение понятия, правовых форм и места аналогии в гражданском праве, а также юридико-технической логики и пределов применения.

Методологическая основа диссертационного исследования позволила автору всесторонне проанализировать концептуальные вопросы исследуемой темы. Применение частнонаучных и общенаучных методов познания дало

автору возможность провести развернутый анализ юридико-технической логики и особенностей применения аналогии права.

Автор, проанализировав действующее законодательство, судебную практику, пришел к выводу о диалектической связи гражданско-правовой неопределенности и аналогии права.

Заслуживает поддержки определение автором места аналогии в системе российского гражданского права как сложного, смешанного, материального, общего, регулятивно-охранительного и функционального правового института.

Большую научную ценность представляет определение форм аналогии в российском гражданском праве.

Важным научным вкладом диссертанта является обоснование использования аналогии не только для восполнения пробела в законодательстве, но и для преодоления договорного пробела.

Перспективным представляется установление автором юридико-технической логики, а также пределов применения аналогии права к отдельным гражданско-правовым отношениям, отношениям, основанным на подчинении одной стороны другой, международно-правовым вещным и обязательственным отношениям.

Положения, выносимые на защиту, отличаются обоснованностью, научной новизной, практической ценностью.

Содержание автореферата диссертационной работы позволяет поставить перед соискателем в порядке научной дискуссии следующие вопросы:

1. Согласно утверждению автора аналогия права и аналогия закона составляют единый правовой институт, выступая его субинститутами. В таком случае, чем вызвано рассмотрение в настоящем исследовании аналогии права обособленно от аналогии закона?

2. Мнение автора о том, что аналогия права в гражданском праве представляет собой не только средство устранения негативной правовой

неопределенности, но и установления, изменения и прекращения отдельных правоотношений самими участниками оборота, на наш взгляд, требует дополнительной аргументации в исследовании.

Вышеуказанные вопросы позволяют уточнить позицию автора и не ставят под сомнение научный характер работы.

Диссертация Д.И. Романенко на тему «Аналогия права: цивилистическое исследование» является законченной самостоятельной научно-квалификационной работой, в которой содержится решение задачи, имеющей существенное значение для гражданского права, отвечает всем требованиям ВАК, предъявляемым к такого рода работам, и её автор заслуживает присуждения искомой степени кандидата юридических работ по специальности 12.00.03 «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право».

Доктор юридических наук, профессор,
профессор кафедры гражданско-правовых дисциплин
Волгоградского института управления – филиала
Российской академии народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации



А.Я. Рыженков

21 марта 2019 г.

Рыженков Анатолий Яковлевич

Адрес: 400062, г. Волгоград,
проспект Университетский, д. 100

Телефон: 8 (8442) 46-02-63

E-mail: gimchp@volsu.ru

Сайт: <https://volsu.ru>



В диссертационный совет Д-212.239.03
при федеральном государственном бюджетном образовательном
учреждении высшего образования
«Саратовская государственная юридическая академия»
от Сергеева Александра Петровича
адрес: 190121, г. Санкт-Петербург, ул. Союза Печатников, д. 16
Телефон: 8(812) 644-59-11
E-mail: office-spb@hse.ru
<https://spb.hse.ru/>

О Т З Ы В

**на автореферат диссертации Д.И. Романенко «Аналогия права
(цивилистическое исследование)» представленной на соискание ученой
степени кандидата юридических наук по специальности
12.00.03.**

Диссертация Д.И. Романенко, посвященная исследованию природы такого правового явления, как аналогия права, написана на актуальную тему. Для цивилистики эта проблема особенно актуальна с учетом того, что гражданским правом регулируются не только самая обширная область общественных отношений, но и потому, что эти отношения находятся в постоянном развитии, за которым не успевает развитие законодательства. В этих условиях применение действующих норм по аналогии закона, а при отсутствии таких норм – применение аналогии права, объективно становится важным элементом в правовом механизме. К сожалению, этого не понимают те правоприменители, которые с настороженностью относятся к данному правовому явлению. Поэтому в российской судебной практике столь редки судебные решения, основанные на применении права по аналогии. Теоретическое изучение аналогии права в современной российской цивилистике также явно недостаточно. Несмотря на то, что данной проблематике уделяли некоторое внимание многие известные российские цивилисты и специалисты по теории права, а также имеется несколько специальных диссертационных исследований, многие вопросы продолжают оставаться дискуссионными или слабо изученными. В связи с этим выбор Д.И.

Романенко в качестве темы диссертационной работы применение аналогии права в цивилистике представляется вполне оправданным.

В данном диссертационном исследовании Д.И. Романенко поставил ряд задач, в частности сформулировать понятие гражданско-правовой неопределённости, определить понятие пробела в гражданском законодательстве и в гражданско-правовом договоре, выяснить значение основных начал гражданского законодательства для применения аналогии права и др. Как показывает знакомство с авторефератом диссертации Д.И. Романенко, с большинством задач диссертант успешно справился.

К числу наиболее значимых научных достижений автора следует отнести, в частности:

- выявление формы аналогии в российском гражданском праве, а именно (1) правовой аналогии (аналогия закона, аналогия права) и (2) фактической аналогии (аналогия факта);

- сформулированное автором определение пробела в гражданском законодательстве как одного из оснований применения аналогии права, а именно неурегулированность нормой права конкретного содержания отношений, которые соответствуют природе гражданского права и входят в его предмет, подпадают под основные начала гражданского законодательства, регулируются посредством частноправового (координационного, диспозитивного) метода правового регулирования;

- установление случаев, когда недопустимо применение права по аналогии;

- определение пределов применения аналогии национального частного права к международно-правовым отношениям, которые ограничиваются сферами внедоговорных отношений и международно-правовых отношений, регулируемые договором, в котором используются терминология и институты частного права и др.

Диссертационное исследование Д.И. Романенко, безусловно, обладает научной новизной. Большинство проблем, которые автор анализирует в диссертации, либо не получили освещения в литературе, либо исследованы автором в иных аспектах, либо дополнительно аргументированы автором.

Большой заслугой автора является широкое освещение в диссертации того, какие подходы к изучению аналогии права существуют в зарубежном, в особенности англо-американском праве.

Судя по тому, насколько грамотно, четко и просто изложен автореферат, можно предположить, что таким же ясным, простым и хорошим литературным языком написана сама диссертация Д.И. Романенко.

Вместе с тем, по диссертационной работе Д.И. Романенко, как и по всякой творчески самостоятельной работе, могут быть высказаны некоторые замечания.

1. Так, автор утверждает, что правовая аналогия в системе российского гражданского права является сложным, смешанным, материальным, общим, регулятивно-охранительным и функциональным правовым институтом (положение № 2). Конечно, нередко понятие «правовой институт» используется в литературе в самом разном смысле, в том числе в качестве синонима таких понятий, как «правовая конструкция», «правовое явление» и т.п. Но вряд ли оправданно называть «правовую аналогию» правовым институтом применительно к системе гражданского права хотя бы потому, что правовой институт не может состоять из нескольких правовых норм.

2. При изучении пределов применения аналогии права в сфере интеллектуальной собственности автор ограничивается указанием на то, что запрет на применение аналогии действует лишь в отношении новых объектов патентных прав, интеллектуальных прав на селекционные достижения и топологии интегральных микросхем. Данные утверждения представляются

достаточно очевидными. Между тем, проблема применения аналогии в праве интеллектуальной собственности является куда более объемной и очень практически значимой. В данной области можно привести массу примеров, когда в связи с неурегулированностью тех или иных аспектов возникает вопрос, возможно ли применение аналогии закона или аналогии права. Приведу лишь один пример, наиболее очевидный: подлежат ли правовой охране наименования некоммерческих организаций с учетом того, что часть 4 ГК РФ предусматривает лишь охрану фирменных наименований, которым обладают коммерческие организации?

3. Наконец, автор оставил без внимания такую важную проблему, как возможность применения аналогии права (в большей степени, конечно, аналогии закона) в тех случаях, когда закон исключает применение норм одного правового института или подотрасли гражданского права к отношениям, регулируемым другим правовым институтом или подотраслью права. Примером может служить ст. 1227 ГК РФ, согласно которой «к интеллектуальным правам не применяются положения раздела II настоящего Кодекса (т.е. раздела, посвященного праву собственности и иным вещным правам – А.С.), если иное не установлено правилами настоящего раздела».

Сделанные замечания, как видно из их содержания, носят дискуссионный характер и ни в коей мере не колеблют высоких достоинств работы Д.И. Романенко. Диссертация Д.И. Романенко отвечает всем требованиям, предъявляемым к кандидатским диссертациям, а ее автор заслуживает присуждения ему ученой степени кандидата юридических наук.

Профессор кафедры гражданского права и процесса юридического факультета НИУ «Высшая школа экономики» (СПб филиал), д.ю.н.,

А.П.Сергеев

11 апреля 2019 г. Подпись проф. А.П.Сергеева заверяю.

ВЕРШИНИНА В.С.