

ОТЗЫВ

официального оппонента
на диссертацию на соискание ученой степени
кандидата юридических наук Смакова Владислава Маратовича
на тему: «Возмещение убытков по моделям защиты позитивного и негативного
интереса»
по специальности 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки

На основе изучения диссертации и опубликованных работ Смакова Владислава Маратовича по теме исследования: «Возмещение убытков по моделям защиты позитивного и негативного интереса» - следует заключить, что актуальность избранной темы диссертационного исследования, осуществлённого соискателем, не вызывает сомнения, поскольку российский гражданский оборот нуждается в более четких и понятных доктринальных подходах к формированию как института ответственности в целом, так и того, что в доктринальных исследованиях определяется как основания ответственности, ее размер и условиями ответственности. Диссертант обоснованно считает необходимым подойти к разрешению этих вопросов с самых широких доктринальных позиций, видя необходимость разобраться в институте убытков путем изучения моделей их возмещения путем защиты позитивного и негативного интереса при их возмещении. Надо отметить, что такой подход к формированию института убытков является новым приемом исследования, доказательством чему является отсутствие сложившегося доктринального понимания самих понятий позитивного и негативного интереса применительно к возмещению убытков, объёма их содержания, условий применения. Следует отметить, что в российском законодательстве не нашло закрепления каких-либо правил расчёта убытков по модели защиты негативного интереса. Формулировку модели позитивного интереса можно обнаружить в абз. 2 п. 2 ст. 393 Гражданского кодекса РФ, появившуюся в ходе реформирования гражданского законодательства, где модель позитивного интереса рассматривается как форма реализации принципа полного возмещения убытков. Вместе с тем само по себе появление этого определения не дает ответ на ряд

теоретических и практических вопросов, в частности, не имеется понятного и бесспорного учения о взыскании убытков, остается бессистемным соотношение с иными разновидностями убытков.

Отсутствует и значимая правоприменительная практика по применению моделей защиты позитивного и негативного интереса при возмещении убытков, в отличие, например, от применения таких видов убытков, как реальный ущерб и упущенная выгода, понимание которых нашло глубокое отражение не только в научной литературе, но и при применении права. Эта ситуация во многом объясняется отсутствием понятного механизма применения указанных моделей, оценочностью категорий, определяющих условия их применения, слабостью используемой в практике аргументации, неразвитостью доктринальных позиций. Вместе с тем, по мнению автора, модели защиты позитивного и негативного интереса позволяют точнее осуществить выявление и компенсацию имущественных потерь кредитора и тем самым наиболее полным образом реализовать принцип полного возмещения убытков.

Кроме того, следует согласиться с диссертантом и в том, что степень современного законодательного регулирования и доктринальной разработанности не создаёт единства понятия, содержания, а также условий и последствий применения моделей удовлетворения позитивного и негативного интереса при взыскании убытков, что порождает серьёзные проблемы при определении размера взыскиваемых с должника убытков. Обоснованным в связи с этим представляется обращение Смакова В.М. к опыту применения исследуемых моделей в зарубежных правовых порядках, а также исследование иностранных доктринальных источников, законодательства и судебной практики, материалов частно-правовой унификации.

Таким образом, можно утверждать, что диссертационное исследование Смакова В.М. представляет собой актуальное, системное, своевременное и необходимое для становления доктрины и практики исследование, посвящённое значимым и перспективным механизмам исчисления размера ответственности. Кроме того, данное исследование имеет практическую значимость, поскольку в

рамках диссертационного исследования рассматриваются вопросы, непосредственно касающиеся порядка применения моделей защиты позитивного и негативного интереса при возмещении убытков.

Положения, выносимые на защиту, носят обоснованный характер, научные выводы и рекомендации, сформулированные в диссертации, являются достоверными и новыми, исследование носит внутренне непротиворечивый и законченный характер. Можно отметить надлежащую структурированность работы, детальную проработку вопросов, разрешение которых поставлено диссертантом в качестве задач исследования. Диссертация Смакова В.М. способствует созданию теоретических основ для формирования и применения моделей защиты позитивного и негативного интереса при взыскании убытков. Следует признать, что представленная работа представляет собой во многом новое исследование указанных механизмов расчёта убытков, тогда как в отечественной науке можно наблюдать недостаток исследований по теме исследования.

Работа Смакова В.М. состоит из введения, трёх глав, заключения и библиографии. Структура диссертационного исследования позволяет достичь целей и задач, поставленные диссертантом, отличается полнотой и пропорциональностью изложения представленного материала. Следует согласиться, что цель исследования – установление понятий позитивного и негативного интереса при возмещении убытков, определение особенностей и характеристик исчисления убытков по моделям защиты позитивного и негативного интереса, выявление оснований применения данных моделей, их соотношения – вполне достигается путём решения задач, сформулированных автором во введении и решённых в процессе написания диссертационного исследования.

Представленная диссертация подготовлена на основе широкой теоретической и эмпирической базы.

В связи с этим необходимо поддержать ряд основных позиций, обоснованных автором в положениях новизны. Следует признать, что модели

защиты позитивного и негативного интереса представляют собой варианты построения причинно-следственной связи применительно к размеру убытков. Следует поддержать позицию автора о том, что деление убытков на реальный ущерб и упущенную выгоду не равнозначно исследуемым автором моделям.

Необходимо отметить высокий уровень погружения автором в теоретические основы исследуемых автором моделей, который осуществлен с помощью использование такого правового инструмента, как фикция, когда расчёт убытков производится исходя из ложного предположения о том, что кредитор и должник не вступали в относительное правоотношение (модель защиты негативного интереса) либо что должник исполнил своё обязательство полностью и надлежащим образом (модель защиты позитивного интереса).

Все позиции новизны сформулированы как логичные выводы соответствующих частей исследования, обоснованы, отвечают целям и предмету исследования. Теоретический уровень выводов, оформленных в качестве позиции новизны и (или) в качестве предложений по совершенствованию законодательства или правоприменительной практики, позволяет заключить, что приведённые выводы и положения обладают искомой научной новизной и достоверностью, подтверждённой проведённым исследованием, которое является аргументированным научным трудом, основанным на использовании доктринальных источников, многочисленной зарубежной литературы и материалов судебной практики. Также по результатам оценки степени научной разработанности темы исследования можно сделать вывод о системном подходе к исследованию выбранной проблемы, основанном на привлечении таких теоретических институтов, как учение о причинно-следственной связи, преддоговорной ответственности, понятия субъективного права, принципа полного возмещения убытков, гражданско-правовой ответственности, в результате чего в работе оказались использованы и осмыслены многочисленные цивилистические работы дореволюционных и современных учёных и зарубежных авторов. Это позволило диссертанту показать при осуществлении исследования как историю становления моделей, развитие их научной доктрины

в различных правопорядках, их ценности как возможных теоретических подходов к построению законодательства и правоприменительной практики, так и актуальное состояние этих правовых явлений в обязательственном праве России.

Следует признать, что на основе сформулированных в ходе диссертационного исследования теоретических положений могут быть усовершенствованы теоретические подходы к закреплению исследуемых автором моделей или их элементов в российском законодательстве.

Необходимо отметить оригинальность и самостоятельность исследовательских выводов. Все значимые выводы, создающие основу диссертационного исследования, надлежащим образом аргументированы и достоверны.

Тема и содержание представленной к защите диссертации В. М. Смакова полностью соответствует научной специальности 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки, а именно следующим её направлениям: «10. Защита прав в частноправовых отношениях. Выбор форм и способов (средств) защиты», «12. Особенности ответственности в отдельных частноправовых отношениях».

Наряду с отмеченными достоинствами работы следует отметить и имеющиеся в ней спорные положения, а также вопросы, возникающие к диссертанту, обсуждение которых ожидается в ходе публичной защиты:

1. Можно ли говорить в аспекте поставленной цели исследования о противопоставлении моделей позитивного и негативного интереса? Сам автор на с. 108 утверждает, что по сути, разница между моделью позитивного и негативного интереса состоит в способах определения имущественного положения кредитора (как будто бы обязанность исполнена / как будто должник не принимал на себя обязанность), а также в том, что негативные убытки не могут иметь перспективный эффект: кредитору возмещается в такой степени, чтобы привести его в состояние либо на текущий момент (разрыва правовой связи с должником), либо на прошлый момент (возникновения основания для взыскания убытков). Желательно, чтобы наряду с другими приемами и

методами исследования диссертант не упускал из вида практическую необходимость применения указанных моделей в российской правовой системе.

2. С учетом проделанной исследовательской работы, посвященной созданию возможных теоретических моделей правового регулирования исчисления и взыскания убытков, хотелось бы услышать позицию автора о том, где в механизме правового регулирования взыскания убытков в обязательственных правоотношениях он видит инструментальную возможность практического применения достигнутых выводов и суждений.

3. С учетом показанной теоретической значимости результатов исследования, диссертанту предлагается определиться в следующем вопросе: возможно ли возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств (ст. 406.1 ГК РФ), по моделям защиты позитивного и (или) негативного интереса?

4. С учётом того, что автор пришёл в шестом положении на защиту к выводу о том, что совместное взыскание убытков по исследуемым моделям не является возможным, то возникает вопрос, допустимо ли применение исследуемых моделей к отдельным видам и составным частям убытков: например, применительно к реальному ущербу – модель негативного интереса, а относительно упущенной выгоды – модели позитивного интереса?

4. Необходимо отметить увлечение автором некоторой вычурностью при изложении своих теоретических взглядов, при построении сравнений, при соотношении теоретических понятий. Например, на с.34, автор, раскрывая сущность позитивного интереса, пишет, что «причиной защиты позитивного интереса является субституция ожидаемой модели поведения должника, который единожды своим добровольным волеизъявлением породил программу взаимодействия сторон, восприняв её как нормативную для себя и дав об этом надежду контрагенту, а с другой стороны, последующим поведением отказался от данной модели поведения, дезавуировав вторым действием (правонарушением) свой первый акт волеизъявления (заключение договора)».

Вместе с тем указанные замечания не умаляют значимости диссертационного исследования. Диссертация отвечает требованиям, установленным Московским государственным университетом имени М. В. Ломоносова к работам подобного рода. Содержание диссертации соответствует специальности 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки, критериям, определенным пп. 2.1 – 2.5 Положения о присуждении ученых степеней в Московском государственном университете имени М.В. Ломоносова, а также оформлена согласно требованиям Положения о совете по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук Московского государственного университета имени М.В.Ломоносова.

Таким образом, соискатель Смаков Владислав Маратович заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки.

Официальный оппонент –

доктор юридических наук, профессор,
заведующая кафедрой гражданского и
предпринимательского права
ФГБОУ ВО «Всероссийский государственный
университет юстиции (РПА Минюста России)»
заслуженный юрист РФ

Илюшина Марина Николаевна

30 сентября 2024 года

Контактные данные:

Тел.: +7 (499) 963-01-01, доб. 2024

E-mail: kafgpp.203@mail.ru

Специальность, по которой официальным оппонентом защищена диссертация:
12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право;
международное частное право.

Адрес места работы: 121351, г. Москва, ул. Молодогвардейская, д. 46, корп. 1,
каб. 203, Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования «Всероссийский государственный университет юстиции
(РПА Минюста России)», кафедра гражданского и предпринимательского права.