

ОТЗЫВ

**на автореферат диссертации Милькова Александра Васильевича
на тему: «Правовое регулирование защиты гражданских прав и правовых
интересов», представленной на соискание ученой степени
доктора юридических наук по специальности 12.00.03 (гражданское право;
предпринимательское право; семейное право; международное частное право)**

Проблематика защиты гражданских прав, несмотря на свою широкую разработку в российской науке гражданского права, до сих пор характеризуется отсутствием цельной и стройной концепции, обеспечивающей согласованность различных ее категорий. До настоящего времени к числу дискуссионных относятся вопросы о понимании защиты гражданских прав и правовых интересов, соотношении понятий «гражданско-правовая защита» и «гражданско-правовая ответственность», «защита гражданских прав и правовых интересов» и «охрана гражданских прав и правовых интересов»; сохраняются существенные разногласия среди специалистов по вопросу о формах реализации защиты в гражданском праве и категории «охранительное гражданское правоотношение» и т. д.

Поэтому следует признать, что проведенное А.В. Мильковым диссертационное исследование посвящено актуальной теме, значимой как с научной, так и с правотворческой и правореализационной точек зрения.

Рассмотрение вопросов правового регулирования защиты гражданских прав и правовых интересов автор предвосхищает анализом историко-теоретических предпосылок исследования защиты гражданских прав. Диссертант прослеживает эволюцию правовых представлений об охранительных механизмах и роли иска в числе этих механизмов, систематизирует подходы отечественных специалистов к определению понятия защиты и рассматривает вопрос о соотношении понятий защиты и охраны применительно к субъективному гражданскому праву и гражданско-правовому регулированию.

В этой части работы А.В. Мильковым сделаны заслуживающие внимания выводы о разграничении отношений, составляющих предмет гражданского права на отношения, складывающиеся в бесспорном режиме и не требующие защиты, и отношения, возникающие в конфликтном режиме и требующие защиты, о понимании римского частного права как системы охранительных прав и тождестве понятий «защита» и «охрана» применительно к субъективному гражданскому праву и гражданско-правовому регулированию. Кроме того, в этой части диссертации в результате скрупулезного анализа взглядов отечественных ученых на понятие «гражданско-правовая защита» автором обоснован вывод о том, что современное учение о защите гражданских прав и правовых интересов основыва-

ется на двух теориях: теории правовых средств (понимание защиты как функции, системы мер, способов или средств, деятельности) и теории правоотношения (отождествление защиты гражданских прав с субъективным правом на защиту).

Далее автор обращается к рассмотрению методологических оснований исследования защиты в гражданском праве, исследует общие методологические вопросы научного исследования и обосновывает выбор методологического основания для формирования частной научной теории гражданско-правовой защиты. Несмотря на то, что в указанной части диссертации соискателем не формулируются какие-либо положения, выносимые на защиту, ее нельзя признать лишней. Глубокое и обстоятельное исследование феномена гражданско-правовой защиты и построение частной научной теории защиты в гражданском праве объективно невозможно без изучения методологических вопросов научного исследования. Автор осуществляет поиск методологического основания исследования защиты гражданских прав, анализирует основные положения теории правовых средств и теории охранительных правоотношений и обосновывает целесообразность избрания последней в качестве методологического основания исследования защиты гражданских прав.

Значительное внимание уделено автором рассмотрению вопроса о месте защиты права в механизме гражданско-правового регулирования. Исследование этой проблематики позволило А. В. Милькову сформулировать целый ряд положений, обладающих абсолютной новизной: о понятии правового регулирования в конфликтном и бесконфликтном режимах; о понимании гражданско-правового регулирования как целостной иерархической системы, о структуре регулятивной и охранительной подсистем гражданско-правового регулирования, о понятии охранительного гражданско-правового регулирования и т. д.

Изучение проблем правового регулирования защиты гражданских прав и правовых интересов диссертант завершает рассмотрением вопроса о формах функционирования механизма гражданско-правовой защиты. Отталкиваясь от избранной в качестве методологического основания исследования защиты гражданских прав теории охранительных правоотношений, автор показывает специфику функционирования гражданско-правовой защиты в зависимости от вида охранительного правоотношения, в рамках которого она осуществляется. Подробный анализ трех видов охранительных гражданских правоотношений (исковых, секундарных и правоотношений по самозащите) позволяет автору сформулировать заслуживающие внимания положения о содержании этих правоотношений и механизме реализации в их рамках охранительной функции гражданского права.

Таким образом, автореферат диссертации позволяет охарактеризовать работу, выполненную А. В. Мильковым, как основательное теоретическое исследование проблем правового регулирования защиты гражданских прав и правовых интересов. Разработанные автором теоретические положения могут быть квалифицированы в качестве научного достижения, они свидетельствуют о значительном личном вкладе диссертанта в развитие науки гражданского права.

В то же время бесспорные достоинства рецензируемой работы не устраняют поводов для некоторых замечаний и пожеланий.

1. В автореферате диссертации упоминается лишь одно предложение диссертанта о совершенствовании гражданского законодательства. Автор предлагает привести статью 12 ГК РФ в соответствие со статьями 45 и 71 Конституции РФ, дополнив статью 12 ГК РФ положением о том, что защита гражданских прав может осуществляться иными способами, «не запрещенными федеральными законами». Вместе с тем исследование правового регулирования защиты гражданских прав и правовых интересов очевидно сопряжено с анализом норм гражданского законодательства, выявлением противоречий и формулированием предложений по их преодолению. В связи с этим отсутствие в диссертации предложений по совершенствованию действующего законодательства требует пояснений.

2. Избирая теорию охранительных правоотношений в качестве методологического основания исследования защиты гражданских прав и анализируя особенности отдельных видов охранительных гражданских правоотношений как форм функционирования механизма гражданско-правовой защиты, автор вне всякого сомнения не мог пройти мимо работ Д. Н. Кархалева – исследователя, защитившего в 2010 году докторскую диссертацию «Концепция охранительного гражданского правоотношения» и автора многочисленных публикаций (в том числе монографии) по проблематике охранительных гражданских правоотношений. Однако, характеризуя степень разработанности темы и теоретическую базу исследования, А. В. Мильков работы Д. Н. Кархалева не упоминает. Не удалось обнаружить в автореферате диссертации и авторскую оценку предложенной Д. Н. Кархалевым концепции субохранительного правоотношения.

3. Диссертантом обоснован вывод о том, что гражданско-правовое регулирование представляет собой целостную иерархическую систему, на первом уровне иерархии которой следует выделять две подсистемы – регулятивное правовое регулирование и охранительное правовое регулирование. Наименование одной из подсистем гражданско-правового регулирования «регулятивное правовое регулирование» едва ли можно признать удачным, так как оно представляет собой тавтологию.

Вместе с тем высказанные замечания не снижают положительного впечатления от общего высокого уровня автореферата, содержание которого позволяет заключить, что диссертация А. В. Милькова отвечает установленным требованиям, а ее автор заслуживает присуждения ученой степени доктора юридических наук.

Адвокат города Москвы,

Регистрационный номер 77/2151, стаж юридической работы 42 года



[Handwritten signature]
"19 05

Ципис
Иосиф
Борисович

2015 гож

Почтовый адрес: 105082, г. Москва, Спартаковский переулок, д. 26, стр. 1, к. 49

Адвокатский кабинет И. Б. Циписа

Свидетельство адвокатской палаты Москвы за № 499 от 16.06.2009 г.

Тел.: 8 (499) 265-61-59

e-mail: advokat_1944@mail.ru