

ОТЗЫВ

на автореферат диссертации Милькова Александра Васильевича «Правовое регулирование защиты гражданских прав и правовых интересов», представленной на соискание ученой степени доктора юридических наук

Институт гражданско-правовой защиты в российском праве является сравнительно молодым. Понятие «защита гражданских прав» получило легальное закрепление лишь в Основах гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 года и ГК РСФСР 1964 года. По этой причине немногочисленные исследования проблем правового регулирования защиты гражданских прав и правовых интересов появляются в отечественной цивилистике только в 70-х годах прошлого века. Что же касается самого феномена гражданско-правовой защиты, то он возникает одновременно с зарождением права, поскольку римское частное право – колыбель цивилистики, – как известно, характеризуется в качестве системы исков, а защита гражданских прав по справедливому утверждению диссертанта составляет важнейший приоритет любого правопорядка.

Раскрывая актуальность темы исследования, А. В. Мильков обоснованно обращает внимание на отсутствие в российской науке гражданского права общепризнанного понимания охранительной подсистемы гражданско-правового регулирования, дискуссионность вопросов о понятии этой подсистемы, ее составе и структуре. При этом автор указывает на главное препятствие к формированию теории защиты гражданских прав: нерешенность вопроса о методологическом фундаменте, на котором должна строиться эта теория.

Ознакомление с авторефератом диссертации позволяет констатировать, что А. В. Милькову в полной мере удалось достичь цели исследования и обосновать частную научную теорию защиты в гражданском праве, включающую в себя положения о сущности защиты гражданских прав и правовых интересов, формах ее реализации, особенностях соответствующего правового регулирования. Осветив процесс формирования учения о гражданско-правовой защите в отечественной доктрине и систематизировав подходы к определению понятия защиты в гражданском праве, автор разрешает ключевой вопрос исследования и обосновывает выбор методологического основания для формирования частной научной теории гражданско-правовой защиты. Критическое осмысление двух основных подходов к пониманию и исследованию защиты в гражданском праве (теории правовых средств и теории правоотношения) приводит автора к выводу, что методологической основой исследования защиты гражданских прав должна выступать теория охранительных правоотношений. Далее А. В. Мильков устанавливает место защиты права в механизме гражданско-правового регулирования, характеризует цель, внутреннее устройство и структуру охранительного механизма в гражданском праве, выясняет соотношение защиты и ответственности и представляет развернутую характеристику форм функционирования механизма гражданско-правовой защиты, к числу которых автор относит иски и вторичные правоотношения, а также правоотношения по самозащите.

Проделанная соискателем работа в полной мере может быть охарактеризована как основательное теоретическое исследование значимой проблемы гражданского права. Вы-

несенные на защиту положения являются новыми, свидетельствуют о глубине и обстоятельности проведенного исследования, заслуживают внимания и поддержки.

Так, интересными представляются рассуждения автора об исторических основаниях научной теории правовой защиты, выявленных на примере римского частного права. Анализируя дискуссию о существовании иска в римском праве, А. В. Мильков приходит к выводам о том, что те правоотношения, которые в настоящее время именуется регулятивными, в римский период не имели правового регулирования и существовали как отношения фактические; иск является не источником, из которого выводится право, а самим охранительным правом; как *ius civile* (исконное гражданское право), так и *jus praetorium* (преторское право) представляли собой систему охранительных прав. Указанные рассуждения позволили диссертанту в новом ракурсе взглянуть на утверждение «римское право есть система исков», преобразовав его в утверждение «римское право есть система охранительных прав».

Заслуживает внимания и предложенная А. В. Мильковым характеристика гражданско-правового регулирования как целостной иерархической системы, на первом уровне иерархии которой следует выделять две подсистемы – регулятивное правовое регулирование и охранительное правовое регулирование. Указанные подсистемы, по мнению автора, носят выраженный функциональный характер. Каждая из них способна к самостоятельному осуществлению определенной функции, а вместе они являются объективно необходимыми и достаточными для достижения стоящих перед системой целей: обеспечения возможности правового регулирования прав и правовых интересов и охраны последних в случае нарушения. Применительно к структуре регулятивной и охранительной подсистем гражданско-правового регулирования автор обосновывает положение о том, что она не ограничивается функциональной связью, а характеризуется также генетической связью между подсистемами (связью порождения) и связью развития, поскольку динамичны и взаимообусловлены отношения, являющиеся их предметом.

Таким образом, характеризуя гражданско-правовое регулирование как систему, состоящую из регулятивной и охранительной подсистем, автор привносит в отечественную цивилистику альтернативный взгляд на строение и структуру гражданско-правового регулирования и предлагает по меньшей мере для целей исследования вопросов правового регулирования защиты гражданских прав и правовых интересов отказаться от традиционного деления гражданского права на отрасли и институты, что несомненно свидетельствует о научной смелости диссертанта.

Значительным вкладом в развитие отечественной науки гражданского права следует признать и иные выводы и предложения диссертанта, сделанные по итогам проведенного исследования и получившие отражение в автореферате: о понятии и цели охранительного гражданско-правового регулирования; его составе и структуре; о соотношении защиты и ответственности в гражданском праве; о признаках охранительных гражданских правоотношений, содержании исковых и секундарных правоотношений и правоотношений по самозащите, а также особенностях реализации в рамках указанных правоотношений охранительной функции.

Общее положительное впечатление от автореферата не исключает некоторых соображений дискуссионного характера, требующих дополнительных пояснений.

Так, в качестве одной из особенностей охранительного гражданско-правового регулирования автор указывает на его обеспеченность принуждением. При этом принуждение признается диссертантом неотъемлемым и существенным признаком охранительного

гражданского правоотношения, а действия участников гражданских правоотношений под принуждением характеризуются как не свободные. В связи с изложенным требует дополнительных пояснений вопрос о том, может ли пассивный участник охранительного гражданского правоотношения уклониться от следования возложенной на него мере поведения, выйти за ее рамки и нарушить тем самым охранительное гражданское право того или иного вида (право на иск, секундарное право или право на самозащиту).

Раскрывая содержание искового правоотношения, диссертант указывает, что оно складывается из права на иск и корреспондирующей ему обязанности юрисдикционного органа осуществить защиту. Далее же автор отмечает, что в исковых правоотношениях должник не наделяется обязанностью, он находится в состоянии принятия принуждения (претерпевания). Подобная характеристика содержания и субъектного состава искового правоотношения оставляет открытым вопрос о том, кто выступает на пассивной стороне таких правоотношений (юрисдикционный орган или должник) и как должна быть определена возложенная на него мера поведения.

Высказанные замечания не снижают положительной оценки общего высокого уровня работы, в которой представлена стройная и убедительная частная научная теория защиты в гражданском праве.

Автореферат диссертации свидетельствует о глубине проработки темы, оригинальности авторского подхода к решению поставленных задач, творческом характере проведенного диссертационного исследования, новизне и обоснованности полученных научных результатов. Изложенное позволяет утверждать, что диссертационное исследование «Правовое регулирование защиты гражданских прав и правовых интересов» является научно-квалификационной работой, в которой на основании выполненных автором исследований разработаны теоретические положения, совокупность которых можно квалифицировать как научное достижение, соответствует всем требованиям, предъявляемым к докторским диссертациям, а ее автор Александр Васильевич Мильков – заслуживает присуждения ученой степени доктора юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

18.05.2015

Руководитель практики частного права
ООО «Национальная юридическая компания «Митра»,
кандидат юридических наук по специальности 12.00.03 –
гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

 Сердюков
Константин
Анатольевич

Подпись руководителя практики частного права
ООО «Национальная юридическая компания «Митра»
Сердюкова К. А. удостоверяю.
Генеральный директор Ю. С. Мирзоев



350063, г. Краснодар, ул. Комсомольская, 45, кв. 2