«УТВЕРЖДАЮ»
Ректор Академия государственного управления при президенте Республики Таджикистан
д.ю.н., профессор_____Гафурзода А.Д.
«12»_____05_____2023 года.

ОТЗЫВ

ведущего учреждения - Академия государственного управления при президенте Республики Таджикистан на диссертационную работу Одинаевой Нилуфар Мухамадиевны по теме: «Поручительство как способ обеспечения исполнения обязательств, по законодательству Республики Таджикистан», на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право (юридические науки).

1. **Актуальность темы исследования и ее связь с общенаучными и общегосударственными программами (запросами практики развития науки и техники)**

Институт поручительства является важным средством обеспечения обязательства в современном гражданско-правовом поле Таджикистана, ввиду чего, обращение к этому вопросу не теряет актуальности и в настоящее время. Диссертационная работа представляет собой теоретико-практический труд, который направлен на исследование проблемы правовой судьбы поручительства при двойной реституции, так как судебно-арбитражная практика не подходит к разрешению спорных ситуаций в данном случае единообразно. Работа основана не только на материалах учебно-научной литературы, но и – судебных актах, поэтому представляет интерес не только для специалистов-теоретиков гражданского права, но и для практикующих юристов.

В настоящее время поручительство столкнулось с рядом новых проблем, связанных с его содержанием, исполнением и последствиями его исполнения,

в решении которых нет единства мнений. Закрепившееся в науке гражданского права понимание поручительства, как отдельного обязательства между кредитором и поручителем, существующего наряду с обеспечиваемым обязательством, искажает правовое предназначение поручительства и приводит к нарушению баланса интересов сторон. Самостоятельное существование поручительства в отрыве от обеспечиваемого им обязательства не имеет никакого смысла, поскольку поручительство призвано гарантировать достижение цели основного обязательства. Обязательство поручителя перед кредитором является формой имущественной ответственности поручителя на случай неисполнения должником обеспечиваемого обязательства.

При этом правовой научной разработанности данной проблемы, не уделяется должного внимания. Все перечисленные обстоятельства в конечном итоге обуславливают актуальность избранной тематики диссертационного исследования.

Научные результаты изложены в рамках требований к диссертациям п. 31-33 Порядка присуждения ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства Республики Таджикистан от 30 июня 2021 года № 267.

Диссертация Н.М. Одинаевой является научно-квалификационной работой, в которой на диссертационном уровне исследованы вопросы, связанные с правовым регулированием отношений, возникающим в результате применения договора как способ обеспечения исполнения обязательств. В частности, в диссертации рассмотрено определение содержания договора поручительства в системе международного и национального права Республики Таджикистан; было акцентировано внимание на зависимости поручительства от основного обязательства в силу его акцессорного характера, определено правовое положение поручителя в обеспечиваемом им обязательстве; определены качественно новые свойства поручительства, установлены и детально проанализированы существующие

обязательства внутренние связи, исследовано их функциональное назначение.

На этой основе автор сделал ряд предложений по совершенствованию правового регулирования отношений, возникающих в результате применения института поручительство как способа обеспечения исполнения обязательства.

По итогам исследования автором выработаны рекомендации по совершенствованию действующего законодательства Республики Таджикистан в сфере правовой природы договора поручительства в Таджикистане и практики его применения.

Предусмотренный план диссертационной работы и его логическое и последовательное построение состоит из вопросов, необходимых для успешного решения исследуемой проблемы.

Диссертация состоит из введения, трёх глав, включающих девяти параграфов, заключения и списка использованной литературы.

Это позволило автору получить следующие научные результаты:

1. На основе анализа истории происхождения и развития института поручительство автор приходит к выводу, что в римском праве поручительство было выделено из структуры основного обязательства, но единого содержания такого обязательства не определялось: в зависимости от вида обеспеченного обязательства. Это обстоятельство в процессе восприятия норм римского права в странах континентальной правовой системы повлияло на распространение различных доктринальных и нормативных положений, характеризующих обязательство поручителя.

2. Понимание сущности поручительства как обязанности поручителя исполнить обязательство должника представляет собой шаг назад, тогда как взгляд на поручительство как на «гражданское правоотношение, содержанием которого является ответственность определенного лица (поручителя) за нарушение прав и охраняемых законом интересов активного субъекта определенных отношений, последовавшие со стороны контрагента в этих правоотношениях – обязанного субъекта, напротив, в условиях рыночной

экономики предполагает применение универсальной формы возмещения убытков, причиненных неисполнением обязательства должником.

3. Соотношение понятие «обязательства поручителя» и «ответственности поручителя». Содержанием обязательства поручителя является его обязанность по осуществлению выплаты компенсации исключительно в денежной форме в пользу кредитора в случае неисправности должника в основном обязательстве. Ответственность поручителя может наступать в результате его отказа выполнить взятые на себя обязательства.

4. Поручительство представляет собой каузальное, т.е. направленное на обеспечение основного обязательства, акцессорное относительное правоотношение, сторонами которого выступает кредитор и поручитель. Каузальность и акцессорность поручительства предопределяют сочетание регулятивной и охранительной функции, а также невозможность существования обязанности поручителя в отрыве от обеспечиваемого правоотношения. Как регулятивное обязательство поручительство возникает в момент заключения договора поручительства, но не ранее возникновения обеспеченного обязательства, а как охранительное обязательство, трансформирующееся в так называемую ответственность поручителя в денежной форме - не ранее, чем в момент неисправности должника в основном обязательстве.

5. Аргументируется вывод о невозможности признать ответственности поручителя безвинной. Поручитель не имеет никаких прав на имущество, приобретаемое заемщиком в кредит, но несет за него полную ответственность перед банком. Если кредит не оплачивается заемщиком в установленные сроки, то поручитель обязан за него выплатить банку все долги (сумму кредита, проценты, пени за просрочку платежей), а также компенсировать расходы, связанные со взысканием долга. Поручитель уверяет кредитора в платёжеспособности должника, доказывая этим тем что в случае неисполнение или ненадлежащем исполнение сам будет нести

ответственность перед кредитором.

6. Чтобы исключить злоупотребления кредитором и «фиктивной» поручителя в связи с необязательным уведомлением должника о заключенном договоре поручительства, предлагается дополнить гл. 22 ГК РТ отдельным правилом следующего содержания: «поручитель обязан уведомить должника в течение 5 дней с момента следующего исполнения обязательства по договору поручительства. В противном случае поручитель, исполнивший обязательство, теряет право регрессного требования к должнику, если последний, в свою очередь, исполнит обязательство».

7. В законодательстве неоднократно подчеркивается независимость гарантии, как от основного обязательства, в отношении которого она была выдана, так и от каких-либо других обязательств. При этом необходимо отметить, что независимая гарантия имеет преимущественно неакцессорный характер, поскольку отдельные признаки акцессорности в независимой гарантии все же имеются. Что же касается поручительства, оно напрямую связано с основным обязательством должника и имеет силу лишь тогда, когда это обязательство действительно. Следовательно, ключевой особенностью, отличающей независимую гарантию от иных способов обеспечения исполнения обязательств, является именно ее неакцессорность. Таким образом, несмотря на, казалось бы, схожесть рассматриваемых способов обеспечения исполнения обязательств и существование в правовых кругах взглядов на гарантию, как вид поручительства, между ними существует несколько существенных различий, основным из которых является неакцессорность независимой гарантии.

3. Степень обоснованности и достоверности каждого научного результата (научного положения), выводов соискателя, сформулированные в диссертации.

По итогам исследования автором выработан ряд рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства Республики Таджикистан в сфере применения поручительства как одного из способов

обеспечения исполнения обязательств. Все полученные результаты исследования являются достоверными. Сделанные выводы основаны на анализе норм действующего законодательства и правоприменительной практики в области института поручительства.

Материалы диссертации использованы с соответствующей ссылкой на их авторов и на источники заимствования, что свидетельствует о соблюдении пункта 37 Порядка присуждения ученых степеней.

В диссертации и других документах, представленных Одинаевой Н.М., отсутствуют недостоверные сведения, в том числе сведения о работах, опубликованных заявителем.

4. Степень новизны каждого научного результата (научного положения), выводов соискателя, сформулированных в диссертации.

Диссертационная работа представляет собой опыт комплексного системного исследования, суть которого заключается в обосновании нового подхода к пониманию поручительства. Необходимость его разработки обусловливается, прежде всего, тем, что трактовка исследуемого института с позиций предлагаемых в науке концепций приводит к тому, что в одном случае значительно сужается сфера применения поручительства, а в другом - не находит теоретического обоснования существующая форма его использования.

5. Оценка внутреннего единства и направленность полученных результатов на решение соответствующей актуальной проблемы, теоретической или прикладной задачи.

Диссертационная работа Н.М. Одинаевой является завершенным научным исследованием, в котором на основе методологического подхода логически и обстоятельно изложена суть исследования. Полученные результаты имеют важное теоретическое и прикладное значение. Они вносят существенный вклад в понимание института поручительства как способа обеспечения исполнения обязательств гражданско-правовой доктрины законодательства Таджикистана. Выработанные научные выводы и

предложения могут быть использованы в законотворческой деятельности в целях совершенствования законодательства в области отношений, связанных с договором поручительства. Результаты исследования могут быть применены в учебном процессе при преподавании дисциплин «Гражданское право», «Предпринимательское право».

6. Подтверждение опубликования основных положений, результатов, выводов диссертации.

Основные положения и выводы диссертационного исследования изложены в 11 работах автора, в том числе: 5 научных статей были опубликованы в журналах, рекомендованных ВАК при Президенте Республики Таджикистан. Количество опубликованных материалов соответствует пункту 35 Порядка присуждения ученых степеней, утвержденных постановлением Правительства Республики Таджикистан от 30 июня 2021 года № 267.

7. Соответствие автореферата содержанию диссертации.

Основные положения и выводы диссертации изложены в автореферате, в котором отражены актуальность темы исследования, степень научной разработанности темы, цели и задачи исследования, объект и предмет исследования, методологическая основа исследования, нормативная база исследования, теоретическая основа исследования, эмпирическая основа исследования, научная новизна исследования, научные положения, выносимые на защиту, теоретическая практическая значимость исследования, апробация результатов исследования, структура исследования, основное содержание диссертации, список научных публикаций автора.

8. Недостатки по содержанию и оформлению диссертации.

Как и любое научное исследование, диссертационная работа Одинаевой Нилуфар Мухамадиевны не свободна от дискуссионных положений, содержит в себе как отрицательные, так и положительные моменты, в частности:

1. Очень похвально то, что данной диссертационной работе тщательно изучалось зарождения поручительства в целом, взгляд на поручительство со

стороны мусульманского права. Но хотелось, чтобы диссертант больше разъяснял решения правовых проблем поручительства на законодательном уровне.

2. Замечание делается в параграфе §3.2. «Распределение рисков, вытекающих из договора поручительства в результате смерти одной из сторон». Заслуживает внимания, что диссертант обширно рассмотрел все риски, наступающие в связи со смертью должника. Но риски, возникающие в связи со смертью поручителя рассмотрены не полно. На наш взгляд более правильным было бы придерживаться мнения о том, что в случае наступления смерти поручителя, его наследники отвечали за неисполненные обязательства должника в полном объеме. После возмещения обязательств, наследники поручителя получили бы права регрессного требования по отношению к должнику.

3. Спорным является положение 5 выносимое на защиту. Полагаем, что ответственность поручителя выглядит как ответственность без вины, поскольку существует концепция, согласно которой «вина – это психическое отношение правонарушителя к своему противоправному поведению и его последствиям, следовательно, «чужой» вины не бывает». Данная концепция в целом представляется верной, но, с другой стороны, она не учитывает, что уже на стадии заключения договора поручительства поручитель осознает, что, по общему правилу, установленному ГК РТ, он будет нести солидарную ответственность с должником по основному обязательству, т.е. будет отвечать не за свою, а за чужую вину, хотя выгодоприобретателем по главному обязательству является не поручитель, а должник, и обязательство нарушается непосредственно по вине последнего. Таким образом, ответственность поручителя характеризуется двойственностью правовой природы: с одной стороны, это ответственность без вины, а с другой – ответственность за чужую вину.

Однако, отмеченные недостатки носят дискуссионный характер и не умаляют весьма высокое значение проведённого исследования.

9. Соответствие диссертации предъявленным требованиям «Порядка присвоения ученых степеней и присуждения ученых званий» ВАК при Президенте Республика Таджикистан.

Диссертация Одинаевой Н.М. является научной квалификационной работой, выводы и предложения, которой имеют весьма существенное значение в разрешении теоретических и практических проблем правового регулирования отношений, возникающих в отношениях поручительства, выступающего как способ обеспечения исполнения обязательств в Таджикистане, могут способствовать дальнейшему развитию науки гражданского и предпринимательского права.

Диссертационное исследование содержит сформулированные и обоснованные автором научные положения и выводы, характеризующиеся качественной новизной и имеющие существенное научное значение. Основные положения и выводы диссертации опубликованы в научных трудах автора. Автореферат диссертации отражает ее основное содержание.

Диссертационное исследование Одинаевой Нилуфар Мухамадиевны на тему «**Поручительство как способ обеспечения исполнения обязательств, по законодательству Республики Таджикистан**» в полной мере отвечает критериям и требованиям п.31, 33, 34 и 35 «Порядка присвоения учёных степеней», утверждённого постановлением Правительства РТ от 30. 06. 2021г., № 267, а диссертант заслуживает присуждения ей искомой учёной степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право(юридические науки).

Отзыв был составлен в соответствии с п. 76, 77, 78, 79 «Порядка присуждения ученых степеней», утверждённого постановлением Правительства Республики Таджикистан № 267 от 30 июня 2021г.

Диссертация и автореферат были обсуждены на расширенном теоретическом семинаре кафедры права и сравнительного правоведения Академии государственного управления при Президенте Республики

Таджикистан. В семинаре приняли участие 10 человек: за-10, против и воздержавшихся - нет. Протокол расширенного теоретического семинара от 2 мая 2023 года, № 5.

Отзыв ведущей организации подготовлен доктором юридических наук, профессором (специальность 12.00.03), кафедры права и сравнительного правоведения Рауповой М.Т. и одобрен на заседании кафедры права и сравнительного правоведения Академии государственного управления при Президенте Республики Таджикистан. В заседании участвовали 8 человек: за-8, против и воздержавшихся – нет. Протокол кафедры от 10 мая 2023 года, № 10.

Председательствующий расширенного теоретического семинара, заведующий кафедры права и сравнительного правоведения Академии государственного управления при Президенте Республики Таджикистан к.ю.н., доцент **П.И. Мирзоев**

Эксперт по диссертации, доктор юридических наук, профессор кафедры права и сравнительного правоведения Академии государственного управления при Президенте Республики Таджикистан **М.Т. Раупова**

Секретарь теоретического семинара, доцент кафедры права и сравнительного правоведения Академии государственного управления при Президенте Республики Таджикистан **Д.А. Олимзода**

Подпись Мирзоева П.И., Рауповой М.Т. и Олимзода Д.А. заверяю:
Начальник управления кадрами, делопроизводство и специальных работ Академии государственного управления при Президенте Республики Таджикистан **Ш.Б. Хамидов**

11.05.2023

Адрес: 734003, г. Душанбе, у. Саид Носир 33, Академия государственного управления при Президенте Республики Таджикистан. Тел.: 224-17-86, 224-83-93 (факс), email: info@apa.tj.