До спеціалізованої вченої ради

Д 26.236.03 в Інституті держави і права

імені В. М.  Корецького Національної

академії наук України

*01001, м. Київ, вул. Трьохсвятительська, 4*

**ВІДГУК**

**офіційного опонента на дисертацію Назарової Ірини Володимирівни «Принцип добросовісності в праві», поданої на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук за спеціальністю 12.00.01 – теорія та історія держави і права; історія політичних і правових учень**

***Актуальність теми дисертаційного дослідження.*** Актуальність теми дисертаційного дослідження зумовлена тим, що принцип добросовісності є одним із загальновизнаних чинників правової системи, оскільки відіграє ключову роль у правовому регулюванні суспільних відносин в багатьох сферах життєдіяльності, посідаючи чільне місце у міжнародному публічному і приватному праві, праві Європейського Союзу, правових системах більшості держав світу, у тому числі й України.

При цьому безвідносно від сфери застосування принцип добросовісності покликаний забезпечувати взаємну повагу й врахування прав, обов’язків та інтересів кожного учасника (учасників) правовідносин, неухильне, сумлінне і повне виконання ними зобов’язань, передбачених нормативно-правовим актом, правовим звичаєм, угодою чи рішенням суду і, нарешті, досягнення цілей всіх учасників правовідносин.

З одного боку принцип добросовісності, ґрунтується на юридичній рівності та свободі сторін відносин, з іншого – покладає на них певні обмеження. Мова йде про вимоги до кожної сторони визначати свої інтереси, дій і заходи, які необхідні для повної реалізації цих інтересів, аналізувати цінність відповідних благ для іншої сторони, здійснювати узгодження усіх елементів, які мають відношення до справи та поводити себе відповідним чином. Сучасною правовою практикою доведено, що дотримання вказаних вимог сприяє запобіганню суперечностям і спорам, повному врахуванню потреб, реалізації прав та задоволенню інтересів всіх сторін правовідносин.

Принцип добросовісності є собою складну і багатовимірну правову категорію, зміст якої суттєво відрізняється залежно від відповідної галузі права. Існуючі практичні труднощі застосування вказаного принципу, які зумовлені суб’єктивним виміром добросовісності і проявляються у проблемності визначення меж реалізації відповідного принципу, визначення змісту необхідних дій (або утримання від певних дій), оцінки того, чи поведінка сторони є добросовісною у кожному конкретному випадку, яка здійснюється, з-поміж інших, і судовими органами.

На сучасному етапі правового розвитку гостро постають питання щодо необхідності дослідження принципу добросовісності в праві на загальнотеоретичному рівні, вирішення низки проблем щодо застосування цього принципу як в міжнародно-правових актах, так і в національному законодавстві держав. Забезпечення неухильного дотримання принципу добросовісності в основних сферах життєдіяльності в Україні й міжнародних відносинах публічного та приватного характеру, приведення законодавства України у відповідність до правових стандартів Європейського Союзу в умовах європейської інтеграції та імплементації Угоди про асоціацію між Україною та ЄС можна віднести до основних чинників, які обумовлюють потребу у заповненні прогалин та подоланні недоліків, притаманних законодавству України у цій сфері.

У сучасній юридичній науці значна увага акцентується на тому, що в міжнародному публічному праві принцип добросовісності є основою співпраці між державами незалежно від предмету їхніх відносин; у міжнародному приватному праві цей принцип активно використовується у більшості сфер і слугує стандартом поведінки сторін на всіх етапах правовідносин. У договірному праві держав йдеться про забезпечення повного виконання сторонами своїх зобов’язань, у сфері власності – про гарантування стабільності правовідносин і, водночас, сприяння торгівлі, захист добросовісних власників та набувачів майна за давністю володіння, у праві інтелектуальної власності – про захист комерційних прав на використання творів, задоволення приватних, дослідницьких та освітніх інтересів інших осіб, досягнення цілей держави та суспільства тощо; у процесуальному праві – про сумлінну реалізацію процесуальних прав і обов’язків, що унеможливлює зловживання ними. Вимоги лояльності та турботливості, які висувають до керівників у корпоративних відносинах, спрямовані на ефективне виконання цими особами своїх посадових обов’язків, розв’язання конфліктів інтересів і запобігання необґрунтованому тиску на керівників, якщо вони діють сумлінно.

Виходячи з вищенаведеного, проведення сучасних комплексних досліджень принципу добросовісності в праві, в яких були б висвітлені основні теоретичні та практичні аспекти цієї проблематики, проаналізовані особливості правового регулювання застосування принципу добросовісності нормами міжнародного права і національного законодавства держав (насамперед континентальної правової сім’ї), сформовані пропозиції щодо імплементації вказаного принципу у правовій системі України, є одним з актуальних завдань вітчизняних вчених-правознавців. Дисертаційне дослідження І. В. Назарової без перебільшення можна вважати важливим кроком до виконання цих завдань.

***Ступінь обґрунтованості наукових положень, висновків і рекомендацій, сформульованих у дисертації.*** Високий ступінь обґрунтованості результатів дослідження зумовлений використанням системи філософсько-світоглядних, сучасних загальнонаукових та спеціально-наукових методів і підходів до наукового пізнання, критичним аналізом великої кількості джерел (у тому числі зарубіжних), а також раціональною та внутрішньо узгодженою архітектонікою дисертаційної роботи. Загальна структура дисертації в цілому є логічною, виваженою, послідовною, раціональною, обумовленою предметом, метою та завданнями дослідження. Загалом дисертаційна робота складається зі вступу, трьох розділів, які містять вісім підрозділів, висновків, списку використаних джерел та додатків.

Метадисертаційного дослідження полягає у розробці цілісної концепції принципу добросовісності в праві, розкритті основних теоретичних аспектів застосування вказаного принципу, визначенні форм, способів і механізму реалізації принципу добросовісності в окремих галузях права, формулюванні та обґрунтуванні пропозицій і рекомендацій щодо повноцінної імплементації принципу добросовісності в правову систему України.

Досягнення поставленої мети цілком закономірно зумовило необхідність реалізації низки складних завдань дослідження, зокрема: аналіз ґенези становлення та розвиток концепцій добросовісності в праві; розробку періодизації застосування принципу добросовісності в праві, надання характеристики кожному з періодів, виявлення основних притаманних їм рис, стереотипів і закономірностей; визначення поняття, розкриття правової природи, функцій, місця принципу добросовісності у розвинутих правових системах світу; розкриття загального нормативного змісту принципу добросовісності, аналіз прав та обов’язків суб’єктів відповідних правовідносин на всіх етапах цих правовідносин; дослідження основних аспектів і концепцій реалізації принципу добросовісності у правовій системі України та застосування принципу добросовісного виконання міжнародних зобов’язань держави у законодавстві України; визначення особливостей регулювання нормами законодавства України застосування принципу добросовісності в окремих сферах суспільних відносин; обґрунтування пропозиції щодо удосконалення законодавства України з метою повного забезпечення імплементації принципу добросовісності у правовій системі України.

Аналіз змісту дисертаційної роботи І. В. Назарової дає підстави для твердження, що у цілому задекларовані у ній мета і завдання досягнуті.

Науково-теоретичне підґрунтя дисертації становлять наукові праці вітчизняних та зарубіжних фахівців у галузі з філософії, загальної теорії права, порівняльного правознавства, міжнародного публічного і приватного права, цивільного, господарського, сімейного, корпоративного права України тощо. Нормативною основою дослідження є Конституція України, вітчизняні і зарубіжні нормативні акти, а також міжнародно-правові акти, що визначають правові засади забезпечення та реалізації принципу добросовісності.

Ознайомлення з дисертаційним дослідженням дає підстави для констатації того, що основні положення і висновки, які виносяться авторкою на захист, мають належний ступінь наукової новизни. В основу цих висновків і положень, які спрямовані на розвиток існуючих в юридичній науці поглядів науковців на проблему принципів права та актуалізацію сучасних аспектів одного з них – принципу добросовісності в праві, покладено, як зазначалось вище, достатню методологічну, теоретичну, інформаційну та джерельну бази.

***Достовірність і новизна наукових положень, висновків та рекомендацій, сформульованих у дисертації.*** Новизна дисертаційної роботи І. В. Назарової полягає у тому, що вона являє собою перше у вітчизняній юридичній науці комплексне дослідження актуальних теоретичних і прикладних проблем, пов’язаних із визначенням змісту, правової природи і функцій принципу добросовісності в праві та його реалізацією в правовій системі України.

На високу оцінку заслуговують наукові положення, висновки та пропозиції, викладені в дисертаційному дослідженні і висунуті на захист. Зокрема, достатньо обґрунтованим видається авторський підхід щодо періодизації становлення і розвитку концепції принципу добросовісності і виокремлення відповідних етапів, а саме: а) давньоримський; б) римський республіканський; в) середньовічний; г) період Нового часу; д) період утвердження сучасних систем правового регулювання застосування принципу добросовісності. Важливим є те, що на кожному із етапів встановлені тенденції правового регулювання, визначені форми нормативного закріплення принципу добросовісності, виявлені особливості його поширення на відносини у різних сферах суспільної життєдіяльності, доведений ключовий характер принципу добросовісності у міжнародному публічному і приватному праві та національному праві держав, які відносяться до різних правових систем (підрозділ 1.1 дисертації).

Заслуговує на увагу позиція дисертантки, спрямована на пізнання сутності й змісту принципу добросовісності в праві. Даний принцип обґрунтовано визначений як комплексна правова категорія міжгалузевого характеру, яка являє собою сукупність норм, що передбачають взаємну повагу й врахування учасниками правовідносин їхніх прав, обов’язків та законних інтересів; ретельне, повне і точне виконання зобов’язань стосовно іншого учасника (учасників) правовідносин, передбачених правовим актом, правовим звичаєм, угодою чи рішенням суду. Саме ці чинники обумовлюють досягнення цілей всіх учасників правовідносин.

В результаті дослідження правової природи принципу добросовісності обґрунтовано, що цей принцип є комплексним, міжгалузевим, соціально-юридичним, регулятивним, морально-етичним. Принцип добросовісності також слід вважати загальним принципом окремих галузей права (передусім, цивільного, господарського, земельного, сімейного, міжнародного публічного, приватного права тощо), безпосередньо впливає на зміст і якість правотворчості та правозастосування.

До функцій принципу добросовісності у праві дисертанткою цілком виправдано віднесені функції регулювання взаємодії учасників правовідносин; сприяння співпраці та отриманню переваг, зумовлених участю у правовідносинах; забезпечення стабільності і передбачуваності правовідносин; запобігання суперечкам і спорам між сторонами правовідносин; доповнення і корегування положень нормативно-правового акту, договору, змісту повноважень суб’єктів правовідносин й обов’язків. Зазначений принцип також виконує функції тлумачення положень нормативно-правового акту, договору, змісту прав й обов’язків його сторін; захисту прав учасників правовідносин і слугування критерієм для юридичної оцінки дій або утримання від них, а також обмежувальну функцію (підрозділи 1.2, 1.3 дисертації).

Високим рівнем новизни характеризуються висновки, пов’язані з нормативним змістом принципу добросовісності та обсягом прав та обов’язків учасників правовідносин на всіх етапах правовідносин, уточненням змісту об’єктивної і суб’єктивної сторони добросовісності. Дисертантка слушно зазначає, що перша передбачає багатоаспектну модель поведінки, яка формується міжнародно-правовими актами, законодавством і судовою практикою, як чіткий стандарт в тих чи інших правовідносинах та обставинах. Суб’єктивна сторона добросовісності виявляється у відсутності наміру особи зловживати своїми правами, у позитивно спрямованому, уважному, відповідальному ставленні до своїх обов’язків стосовно іншого учасника правовідносин, відсутності наміру завдати йому шкоду чи байдужості з приводу можливості настання шкоди (підрозділ 1.3 дисертації).

Позитивним у дисертації є те, що більш ґрунтовно досліджені положення щодо застосування принципу добросовісності у розвинутих правових системах світу, міжнародному праві, праві Європейського Союзу, а також в правовій системі України (розділ 2, підрозділ 3.1 дисертації).

Зокрема, на основі аналізу практики застосування принципу добросовісності у розвинутих правових системах світу, дисертанткою виявлено, що у державах континентальної правової сім’ї на основі принципу добросовісності регулюються відносини у сфері цивільного права (щодо цивільних договорів, боргових зобов’язань, використання цінних паперів, власності на майно, інтелектуальної власності, довірчого управління, корпоративних правовідносин та правовідносини представництва, конкуренції на ринку), господарського, земельного, сімейного права. У державах загального права принцип добросовісності розвивається передусім завдяки діяльності судів, однак поступово зростає й масив законодавчих актів, в яких передбачене застосування вказаного принципу.

Крім того, авторкою доведено, що у праві Європейського Союзу (ЄС) принцип добросовісності дедалі активніше застосовується як регулятор приватноправових відносин (у сфері зобов’язального права, речових правовідносин, захисту прав споживачів, боротьби з недобросовісною комерційною практикою та недобросовісною конкуренцією, авторське право тощо); розвиваються концепції визнання виконання явного зобов’язання за договором лише у тому випадку, якщо воно узгоджене сторонами. Суд ЄС тлумачить принцип добросовісності в праві як елемент загальної справедливості, покладає на органи влади держав-членів зобов’язання керуватися принципом добросовісності при ухваленні публічно-правових актів.

Слід погодитись з твердженням дисертантки, що принцип добросовісності є одним з ключових у міжнародному приватному праві, і є основою норм низки універсальних міжнародних договорів. При цьому принцип добросовісності встановлює відповідний стандарт поведінки, баланс прав і обов'язків сторін, забезпечує захист їхніх інтересів, не передбачає можливостей відмовитись від його застосування. Крім того, добросовісність є принципом тлумачення приватноправових договорів.

Встановлено, що у міжнародному публічному праві застосовується принцип добросовісного виконання міжнародних зобов’язань як один із ключових принципів міжнародного права. Власне він забезпечує існування міжнародного права як джерело юридичної сили цього права і є основою будь-якого міжнародного договору; має імперативний характер; встановлює стандарти дій держав, забезпечує стабільність та передбачуваність міжнародних відносин, запобігає міжнародним спорам і конфліктам, застосовується у процесі правотворчості, дотриманні міжнародно-правових актів та тлумаченні договорів.

В дисертаційній роботі І. В. Назарової обґрунтовано визначено, що в правовій системі України принцип добросовісності реалізується передусім в цивільному праві. Він проголошений як одна із ключових засад цивільного законодавства і є основним принципом в регулюванні приватноправових відносин, насамперед у галузі зобов’язального права. Принцип добросовісності відіграє роль ефективного регулятора суспільних відносин в рамках концепцій добросовісного набувача майна, добросовісного користувача об’єктом інтелектуальної власності, захисту прав споживачів, протидії нечесній діловій практиці та недобросовісній конкуренції, засобом добросовісної поведінки у корпоративних правовідносинах і правовідносинах представництва.

Заслуговує на увагу висновок авторки про те, що добросовісність є основним елементом концепцій докорінної зміни обставин, недобросовісного впливу на обставини, пов’язані із правочинами, заборони здійснення правочину під впливом обману, насильства, зловмисної домовленості представника однієї сторони з іншою стороною, під впливом тяжкої для особи обставини і на вкрай невигідних умовах.

Позитивним є те, що дисертанткою з використанням методологічного підходу до наукового пізнання від окремого до загального визначено форми, способи і механізм реалізації принципу добросовісності в окремих галузях права. Здійснено аналіз низки актів законодавства України, з’ясовано особливості застосування принципу добросовісності в окремих галузях права (цивільне, господарське, сімейне, земельне, процесуальне, міжнародне) і розглянуто актуальні питання регулювання відносин, пов’язаних із принципом добросовісності у сферах зобов’язального права, права власності, авторського права та інтелектуальної власності, представництва, корпоративних правовідносин, цивільного, господарського, кримінального процесу тощо. Значну увагу в роботі надано також дослідженню проблеми реалізації принципу добросовісного виконання міжнародних зобов’язань держави у законодавстві України.

В цілому застосування поряд з іншими методами вищезгаданого методу наукового пізнання від окремого (конкретного) до загального дало можливість дослідити принцип добросовісності в праві на належному загальнотеоретичному рівні і одержати відповідні наукові результати.

***Дискусійні положення та зауваження до дисертації.*** Разом з тим дисертаційна робота І. В. Назарової не позбавлена окремих дискусійних положень, до найбільш суттєвих з яких слід віднести наступні.

1. В дисертації цілком слушно й обґрунтовано зауважено, що відмінності у регулюванні відносин стосовно реалізації принципу добросовісності у різних правових інститутах зумовлені особливостями відповідних правовідносин (стор. 46 дисертації). З огляду на це було б доцільним і корисним визначити загальні підходи до того, як і які особливості саме впливають на регулювання відносин, що характеризуються як добросовісністю, так і недобросовісністю у відповідних галузях та інститутах права, а також по відношенню, наприклад, до посадових (службових) осіб або громадян. Особливо це має значення у випадках реалізації правової конструкції «дозволено все, що не заборонено законом».

2. Характеризуючи принцип добросовісності як комплексний, міжгалузевий, соціально-юридичний, регулятивний і охоронний принцип (стор. 71 дисертації), дисертантка у подальшому ідентифікує соціально-юридичний принцип як такий, що пов’язаний з головними наскрізними ідеями правового регулювання і акцентує увагу на тому, що, цей принцип фактично є регулятивним принципом (стор. 76 дисертації). В такому випадку дане положення потребує додаткової аргументації під час захисту дисертаційного дослідження, а саме: «регулятивний принцип» і «соціально-юридичний принцип» виділяються як самостійні характеристики цього принципу, адже обидва, за логікою дисертантки, мають регулятивне спрямування.

3. Досліджуючи правову природу принципу добросовісності та його місце в системі права І. В. Назарова визначає декілька його вимірів, включаючи й вимір правової презумпції добросовісності (підрозділ 1.3 дисертації). Натомість, якщо запропоновані автором інші виміри дійсно пов’язані з самою природою, сутністю принципу добросовісності, то вимір правової презумпції добросовісності, на нашу думку, є дещо штучно сконструйованим, адже презумпція – це категорія, яка визначає не стільки правову природу самого принципу добросовісності, скільки способи його реалізації в правовій і особливо в судовій системі. Презумпція здебільшого виникає у спірних правовідносинах і не відноситься до сутності, правової природи принципу, а стосується механізму реалізації відповідного правового принципу.

4. Безумовному покращенню дисертаційної роботи, на наш погляд, сприяло б більш чітке визначення у ній місця принципу добросовісності у доктрині верховенства права. Зараз ця доктрина активно формується у вітчизняній юридичній науці на основі загальновизнаних критеріїв. Так, у доповіді Венеціанської комісії «Про верховенство права» від 25–26 березня 2011 року чітко зазначено, що Венеціанська комісія визначає складові верховенства права і, в тому числі, положення про те, що влада повинна реалізовуватися у відповідності до закону, справедливо та розумно. За цих обставин фактично мова йде про реалізацію принципу добросовісності. Крім того, одним з чинників верховенства права є наявність справедливого суду, який також має керуватися у своїй діяльності принципами справедливості і розумності, а відтак і принципом добросовісності.

Наведені спірні точки зору, дискусійні положення і висловлені зауваження не впливають на загальну позитивну оцінку дисертаційної роботи, яка характеризується самостійним і творчим характером, має значну наукову і практичну цінність. Наявність спірних і дискусійних питань насамперед свідчать про актуальність, складність і багатоаспектність досліджуваної проблематики та власний підхід дисертантки до її розгляду. Натомість, в дисертаційному дослідженні І. В. Назаровій вдалось досягти поставленої мети.

***Повнота викладу наукових положень в опублікованих працях та практичне значення результатів дисертаційного дослідження.*** Аналіз тексту дисертаційної роботи дозволяє констатувати, що І. В. Назаровою здійснено комплексне вивчення, системний теоретичний аналіз, осмислення та розгляд доктринальних ідей та практичних аспектів реалізації принципу добросовісності в праві з наступним обґрунтуванням теоретичних положень і формулюванням рекомендацій щодо напрямів і перспектив подальшого удосконалення відповідного законодавства в частині імплементації у нього принципу добросовісності як важливого елемента механізму правового регулювання.

Наукові положення, висновки і рекомендації, сформульовані в дисертації, достатньо повно викладено в 4 наукових працях у фахових виданнях України з юридичних наук, 3 з яких віднесено до міжнародних науко метричних баз даних, в 1 статті, опублікованій в наукових періодичних правових виданнях інших держав, а також у 1 тезах міжнародної наукової конференції.

Автореферат дисертації І. В. Назарової відповідає її змісту та повністю відображає основні положення і результати дослідження. Рукопис дисертації та її автореферат оформлено відповідно до вимог, встановлених Міністерством освіти і науки України.

Наведені в дисертації положення можуть бути застосовані: у науково-дослідній роботі – для вирішення теоретико-правових проблем, пов’язаних із визначенням сутності, змісту та функцій принципів добросовісності в праві, у процесі правотворчості – для удосконалення законодавства України в частині правового забезпечення більш ширшого впровадження принципу добросовісності; у правозастосуванні – для вдосконалення практики реалізації законодавства щодо принципу добросовісності; у навчальному процесі – для підготовки фахової навчально-методичної літератури та викладання дисципліни «Теорія держави і права» (зокрема, спецкурсу «Принципи права») і навчальних дисциплін з окремих галузей права

