

Б. Аркадьев

В СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫХ УЧЕНЫХ СОВЕТАХ
НАЦИОНАЛЬНОГО УНИВЕРСИТЕТА
«ОДЕССКАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ»

В марте 2013 г. состоялись заседания специализированного ученого совета Д.41.086.03 Национального университета «Одесская юридическая академия», на которых были защищены 6 кандидатских диссертаций.

Юрий Леонидович СЕНИН защитил кандидатскую диссертацию на тему «**Новация как способ прекращения обязательств по гражданскому законодательству Украины**» (специальность 12.00.03 — гражданское право и гражданский процесс; семейное право). Научный руководитель — зав. кафедрой гражданского права НУ ОЮА, член-корреспондент НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор Е. О. Харитонов. Официальные оппоненты — профессор кафедры гражданского права юридического факультета Киевского национального университета имени Тараса Шевченко, академик НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор Н. С. Кузнецова и доцент кафедры права интеллектуальной собственности и корпоративного права НУ ОЮА, кандидат юридических наук, доцент Г. А. Ульянова.

Диссертация посвящена исследованию проблем, которые возникают в связи с реализацией возможности прекращения обязательств новацией. Рассматривается становление и развитие законодательства, а также доктрина о новации.

Сделан вывод о том, что новация в древнеримском праве стала первым звеном к замене лиц в обязательстве, на основании которой кредитор мог передать

свое право требования другому лицу. Из этой конструкции впоследствии родилась цессия, а потом новация применялась и как самостоятельный способ прекращения договора.

Определяются понятие и виды новации, раскрываются содержание и юридическая природа отношений, которые возникают при новации. Сделан вывод о том, что новация как способ прекращения обязательства находится в группе «прекращение обязательств по воле сторон». При этом новация характеризуется двойной правовой природой, так как она выступает одновременно в качестве основания для возникновения обязательственных правоотношений и основания их прекращения.

Выделены признаки новации, которые вытекают в основном из ст. 604 ГК Украины: 1) это способ прекращения обязательства; 2) она возможна лишь между теми же сторонами; 3) она является двусторонним соглашением; 4) новое обязательство связано с предыдущим; 5) направлена именно на замену обязательства новым, а не на изменение.

Рассматриваются предмет, содержание и форма договора о новации, порядок его заключения. Новация является консенсуальным, двусторонним и возмездным договором, такой договор имеет правопрекращающую природу, является организационным договором. Существенными условиями такого договора являются: предмет, указание на предыдущее и новое обязательство, указание на то, что новое обязательство

возникает между теми же лицами, что и предыдущее обязательство, и то, что новое обязательство возникает вместо предыдущего.

На основании анализа характерных черт отступного и новации установлены их отличия. Заключение консенсуального договора об отступном предусматривает существование альтернативной обязанности: передать или предмет основного обязательства, или предмет отступного; новация предусматривает прекращение предыдущего обязательства и возникновение нового, альтернативности здесь не может быть. В отличие от отступного при новации правоотношения прекращаются не выполнением нового обязательства, а фактом его заключения. Отступное предусматривает замену предыдущего предмета выполнения обязательства на другой и не предопределяет возникновение нового обязательства.

Анализируются особенности новации долга в заемное обязательство, особенности заключения новационного заемного договора и новации в вексельных отношениях.

Формулируются теоретические выводы по исследованным вопросам и практические предложения, направленные на усовершенствование правового регулирования отношений, связанных с прекращением обязательств их новацией.

Надежда Сергеевна АДАХОВСКАЯ защитила кандидатскую диссертацию на тему «**Опека над имуществом по гражданскому законодательству Украины**» (специальность 12.00.03 — гражданское право и гражданский процесс; семейное право). Научный руководитель — зав. кафедрой гражданского права НУ ОЮА; член-корреспондент НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор Е. О. Харитонов. Официальные оппоненты — профессор кафедры гражданского права Киевского национального университета имени Тараса Шевченко, академик Академии наук высшей школы Украины, член-корреспондент НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор А. В. Дзера

и доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Одесского национального университета имени И. И. Мечникова, кандидат юридических наук, доцент Л. М. Зилковская.

Диссертация посвящена комплексному исследованию опеки над имуществом по гражданскому законодательству Украины. В работе на основании исследования действующего законодательства Украины, теории гражданского права, обобщения и анализа практики применения норм права, регулирующих отношения, возникающие при установлении и осуществлении опеки над имуществом, проанализирована гражданско-правовая составляющая комплексного межотраслевого института опеки над имуществом.

Исследованы вопросы развития правового регулирования опеки над имуществом в контексте становления гражданского законодательства Украины, определены понятие и характерные признаки опеки над имуществом, проанализирован порядок установления опеки над имуществом и назначения опекуна над имуществом.

Исследована система правоотношений по опеке над имуществом. Для определения места правовых норм, регулирующих отношения опеки над имуществом, предложено различать два их основных вида: внутренние — собственно отношения по опеке (отношения между опекуном и подопечным) и внешние — отношения, связанные с опекой (между опекуном и органом опеки и попечительства, между опекуном и третьими лицами и т.д.).

Определены понятие и виды юридических фактов в правоотношениях по опеке над имуществом. Исследованы правоустанавливающие, правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты в правоотношениях по опеке над имуществом.

В диссертации определен и проанализирован гражданско-правовой статус участников опекунских правоотношений. Исследованы требования к лицам, которые могут назначаться опекунами над имуществом. В связи с этим предло-

жено выделять общие и факультативные условия для назначения лица опекуном над имуществом. Рассмотрены роль и место органов опеки и попечительства в системе правоотношений по опеке над имуществом, особенности их гражданской правосубъектности.

Сформулированы научно-теоретические и практические рекомендации по усовершенствованию правового регулирования отношений, возникающих при установлении и осуществлении опеки над имуществом. Внесены предложения по усовершенствованию соответствующих норм ГК Украины, сформулированы научные выводы по отдельным теоретическим проблемам гражданского права.

Павел Анатольевич МЕДЕНЦЕВ защитил кандидатскую диссертацию на тему «**Правовые последствия нарушения договора в гражданском праве Украины, Российской Федерации, ФРГ, Англии и США (сравнительно-правовой анализ)**» (специальность 12.00.03 — гражданское право и гражданский процесс; семейное право). Научный руководитель — зав. кафедрой гражданского права НУ ОЮА, член-корреспондент НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор Е. О. Харитонов. Официальные оппоненты — профессор кафедры гражданского права Киевского национального университета имени Тараса Шевченко, академик Академии наук высшей школы Украины, член-корреспондент НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор А. В. Дзера и доцент кафедры права интеллектуальной собственности и корпоративного права НУ ОЮА, кандидат юридических наук, доцент А. В. Кирилук.

Диссертация посвящена сравнительно-правовому анализу правового регулирования отношений, связанных с нарушением договорных обязательств, в Украине, Российской Федерации, ФРГ, Англии и США. В работе определены понятие договора и его нарушения, понятие и правовая природа правовых последствий нарушения договора в гражданском праве Украины, Российс-

кой Федерации, ФРГ, Англии и США; проведен сравнительно-правовой анализ основных доктринальных и законодательных положений договорного права Украины, Российской Федерации, ФРГ, Англии и США относительно правовых последствий нарушения договора; сформулированы теоретически обоснованные предложения по усовершенствованию правового регулирования договорных отношений в Украине в соответствующей части.

В работе сделан вывод о том, что в настоящее время классическая теория договора не в состоянии в полном объеме отразить договор как правовое явление и в полной мере выполнить функцию концептуальной основы современного договорного права стран романо-германской правовой семьи, тем более что оно в определенной мере претерпело влияние так называемой *reliance-based theory*, согласно которой на первый план выступает не *consensus* (взаимное соглашение сторон), а факт расчета стороны на сделанное другой стороной заявление или обещание (*promise*).

Установлено, что правовое регулирование отношений, связанных с нарушением договорных обязательств, во всех странах, право которых рассматривается, базируется на так называемой модели «*breach of contract*», являющейся порождением договорного права стран, правовые системы которых входят в англосаксонскую правовую семью.

Правовые последствия нарушения договора являются разнородными санкциями, и для их применения необходимы разные условия. Вместе с тем, все правовые последствия нарушения обязательств в целом и договорных в частности во всех странах, право которых рассматривается, по своей сущности являются средствами защиты гражданских прав и интересов.

Обосновывается целесообразность использования опыта разработки унифицированных международных актов в сфере частного права, прежде всего Принципов международных коммерческих контрактов (Принципов УНИДРУА)

и Принципов Европейского контрактного права (Европейских принципов) при применении «интегративного подхода к понятию договора».

Особенное внимание уделяется таким правовым последствиям нарушения договора, как возмещение убытков, уплата неустойки, односторонний отказ от договора.

Дмитрий Васильевич МОГИЛА защитил кандидатскую диссертацию на тему **«Правовой статус руководителя организации как работника»** (специальность 12.00.05 — трудовое право; право социального обеспечения). Научный руководитель — декан социально-правового факультета НУ ОЮА, член-корреспондент НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор Г. И. Чанышева. Официальные оппоненты — профессор кафедры трудового права и права социального обеспечения Киевского национального университета имени Тараса Шевченко, доктор юридических наук, профессор В. М. Андриив и доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Одесского национального университета имени И. И. Мечникова, кандидат юридических наук, доцент О. Н. Потопахина.

В работе исследуется правовой статус руководителей предприятий, учреждений, организаций как работников. Определяется значение термина «руководитель предприятия, учреждения, организации». Показываются факторы, обуславливающие особенности правового регулирования трудовых отношений с участием руководителей предприятий, учреждений, организаций как работников. Обращается внимание на то обстоятельство, что руководители предприятий, учреждений, организаций как работники образуют социальный слой, призванный обеспечить высокий уровень организации труда всех работников данного предприятия, учреждения, организации, а в конечном счёте — высокий уровень организации общества. Поскольку и уровень организации труда, и уровень организации общества в целом в Украине остаются неудовлетворительными, аналогично должна быть

оценена и трудовая деятельность руководителей, а также состояние её правового регулирования. Общество должно осознать социальное значение труда руководителей предприятий, учреждений, организаций, а государство — принять нормативно-правовые акты, способные эффективно влиять на труд этой категории работников.

В отношениях по поводу приёма на работу и увольнения руководителей предприятий, учреждений, организаций обнаружилась проблема определения стороны работодателя. В диссертации обосновывается, что такой стороной является именно это предприятие, учреждение, организация, а должностные лица вышестоящих органов и организаций, собрания участников товариществ, решающие вопросы приёма на работу и увольнения руководителей предприятий, учреждений, организаций, только осуществляют дееспособность предприятий, учреждений, организаций. Это не исключает принятие в будущем таких законодательных решений, в соответствии с которыми руководители предприятий, учреждений, организаций, решения о приёме на работу и увольнении которых в настоящее время принимают должностные лица государственных органов, органов местного самоуправления, материнских компаний, будут заключать трудовые договоры именно с этими органами, материнскими компаниями. Поэтому в настоящее время вышестоящие органы, материнские компании не могут быть ответчиками в делах по искам руководителей, связанных с нарушениями их прав при приёме на работу и увольнении с работы (это не исключает их участие в делах как соответчиков).

В диссертации обращается внимание на необходимость определения статуса руководителей предприятий, учреждений, организаций в трудовых отношениях с работниками этих предприятий, учреждений, организаций.

Сделан вывод о том, что роль руководителя в трудовых правоотношениях предприятий, учреждений, организаций с их работниками заключается в осу-

ществлении дееспособности предприятий, учреждений, организаций.

Действующее законодательство Украины о труде и проект Трудового кодекса Украины недостаточно учитывают особенности труда руководителей предприятий, учреждений, организаций, не обеспечивают гибкости правового регулирования трудовых отношений с участием этой категории работников. Это стало причиной решения соответствующих по своему существу трудо-правовых проблем гражданско-правовыми методами, Гражданским кодексом Украины и Законом Украины «Об акционерных обществах» предусмотрена обязанность, в частности, руководителей предприятий возместить причинённые товариществу убытки. Поэтому в диссертации обосновывается ряд предложений, направленных на обеспечение учёта в законодательстве о труде особенностей труда руководителей предприятий, учреждений, организаций, придание правовому регулированию труда этой категории работников необходимой гибкости.

Наталья Юрьевна КИРИЛЕНКО защитила кандидатскую диссертацию на тему «**Методика расследования мошенничества в сфере бытовых отношений**» (специальность 12.00.09 — уголовный процесс и криминалистика; судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность). Научный руководитель — зав. кафедрой криминалистики НУ ОЮА, член-корреспондент НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор В. В. Тищенко. Официальные оппоненты — профессор кафедры криминалистики Национального университета «Юридическая академия Украины имени Ярослава Мудрого», академик НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор В. Е. Коновалова и начальник кафедры криминалистики и уголовного процесса Львовского государственного университета внутренних дел Украины, кандидат юридических наук, доцент Р. И. Благута.

Диссертация представляет собой комплексное научное исследование методики расследования мошенничества в сфере бытовых отношений. В работе

содержится ряд теоретических положений и практических рекомендаций, сформулированных с учетом особенностей совершения мошенничества в сфере бытовых отношений и методики его расследования.

Сформулировано понятие «мошенничество в сфере бытовых отношений» с криминалистической точки зрения. Разработана криминалистическая характеристика мошенничества в сфере бытовых отношений, охарактеризованы сущность и взаимосвязь элементов криминалистической характеристики данного подвида мошенничества (особенности личностей мошенника и потерпевшего, предмет преступного посягательства, обстановка, способы подготовки, совершения и сокрытия преступления). Разработана классификация мошенничества в сфере бытовых отношений, основаниями которой являются признаки структурных элементов криминалистической характеристики. Подчеркнуто, что бытовая сфера характеризуется наличием нескольких видов взаимоотношений (родственные, брачные, соседские, дружеские отношения, отношения с коллегами по работе (службе), отношения при спорадических знакомствах).

Выделены и проанализированы обстоятельства, подлежащие установлению при совершении мошенничества в сфере бытовых отношений; определены типичные следственные ситуации начального и последующего этапов расследования, соответствующие им специфические задачи расследования и комплексы следственных (розыскных) и негласных следственных (розыскных) действий, направленных на их разрешение.

Определена эффективность использования возможностей оперативно-розыскной деятельности в процессе расследования и взаимодействия следователя с сотрудниками оперативных подразделений в расследовании мошенничества в сфере бытовых отношений.

Рассмотрены особенности проведения следственных (розыскных) действий и предложены рекомендации по подготовке и проведению допросов по-

дозреваемых, потерпевших, свидетелей, осмотра предметов и документов, предъявления для опознания; назначению почерковедческих, дактилоскопических экспертиз и технико-криминалистического исследования документов.

Сформулированы предложения по совершенствованию тактики проведения отдельных следственных (розыскных) действий в уголовных производствах, связанных с мошенничеством в сфере бытовых отношений.

Диана Геннадиевна ПАЛЯНИЧКО защитила кандидатскую диссертацию на тему **«Методика расследования преступлений, связанных с детской порнографией»** (специальность 12.00.09 — уголовный процесс и криминалистика; судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность). Научный руководитель — зав. кафедрой криминалистики НУ ОЮА, член-корреспондент НАПрН Украины, доктор юридических наук, профессор В. В. Тищенко. Официальные оппоненты — профессор кафедры уголовного процесса и криминалистики Львовского национального университета имени Ивана Франка, доктор юридических наук, доцент И. И. Когутич и доцент кафедры криминалистических экспертиз Национальной академии внутренних дел Украины, кандидат юридических наук, старший научный сотрудник С. В. Хильченко.

Диссертация является специальным комплексным исследованием, посвященным теоретическим и практическим вопросам методики расследования преступлений, связанных с детской порнографией.

В работе анализируется понятие порнографии, исследуются ее виды и критерии разграничения от эротики, детской порнографии, предметов эротического характера и т. п. Осуществляются типизация и криминалистическая классификация преступлений, связанных с детской порнографией, которые имеют большое значение для правильной уголовно-правовой оценки каждого эпизода преступной деятельности, а также для определения круга обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Раскрываются структура и содержание криминалистической характеристики исследуемых преступлений, рассматриваются её элементы, которые находятся в тесной взаимосвязи друг с другом, что позволяет осуществлять моделирование данной преступной деятельности, прогнозирование ее развития и планирование хода дальнейшего расследования.

Определяется круг обстоятельств, подлежащих доказыванию при расследовании преступлений, связанных с детской порнографией, рассматриваются особенности организации процесса их расследования на начальном и последующем этапах. Указываются и анализируются проблемные следственные ситуации, возникающие при расследовании преступлений, связанных с детской порнографией, определяются средства решения поставленных тактических задач, включающих как мыслительные операции следователя, так и практическую часть следствия. Рассмотрены особенности содержания деятельности следователя по планированию расследования, анализу исходной информации, выдвижению и проверке версий в ходе решения проблемных следственных ситуаций.

Исследованы тактические особенности подготовки и проведения отдельных негласных и гласных следственных действий при расследовании преступлений, связанных с детской порнографией, таких как: контролируемая и оперативная закупка, визуальное наблюдение, осмотры, обыски, допросы, назначение и проведение судебных экспертиз. Определены и рассмотрены задачи, подлежащие решению в ходе проведения указанных следственных действий, а также тактические приемы, которые повысили бы их эффективность.

Формулируются криминалистические рекомендации по совершенствованию процесса организации всех этапов расследования преступлений, связанных с детской порнографией, которые будут способствовать полному, всестороннему и объективному уголовному производству.

Редакционная коллегия журнала «Юридический вестник» поздравляет Ю. Л. Сенина, Н. С. Адаховскую, П. А. Меденцева, Д. В. Могилу, Н. Ю. Кириленко и Д. Г. Паляничко с успешной защитой диссертаций и желает им дальнейших творческих успехов по утверждению верховенства права, демократизма и правовых основ Украинского государства!

* * *

В апреле 2013 г. состоялись заседания специализированного ученого совета Д.41.086.01 Национального университета «Одесская юридическая академия», на которых были защищены 4 кандидатские диссертации.

Екатерина Николаевна МОСКАЛЬЧУК защитила кандидатскую диссертацию на тему **«Конституционное право доступа граждан Украины к службе в органах местного самоуправления»** (специальность 12.00.02 — конституционное право; муниципальное право). Научный руководитель — кандидат юридических наук, доцент, профессор кафедры конституционного права, декан факультета заочного обучения № 2 НУ ОЮА Б. А. Пережняк. Официальные оппоненты — доктор юридических наук, профессор, старший научный сотрудник Института государства и права им. В. М. Корецкого НАН Украины А. В. Батанов и кандидат юридических наук, директор Программы «Громадянське суспільство та належне врядування» Международного фонда «Відродження» А. С. Орловский.

Диссертация является комплексным исследованием понятия, структуры и нормативно-правовой регламентации права доступа граждан Украины к службе в органах местного самоуправления, а также его гарантий.

Право доступа граждан Украины к службе в органах местного самоуправления определено как система субъективных возможностей граждан, которые соответствуют установленным в законодательстве недискриминационным цензам, могут претендовать на занятие ад-

министративных должностей в органах местного самоуправления.

Проанализированы различия исследуемого права и пассивного избирательного права на местных выборах. В частности, установлено, что лица, реализующие свое пассивное избирательное право на местных выборах, занимают политические должности в органах местного самоуправления. Сформулировано, что эти должности представляют собой первичную структурную единицу органа местного самоуправления, занимаемую вследствие избрания на нее территориальным коллективом или местным советом на определенный срок, и предусматривают возможность сохранения членства в политической партии, а также особый характер прекращения полномочий и политическую ответственность за результаты деятельности. Должности, не отвечающие перечисленным признакам, предложено считать административными должностями в органах местного самоуправления.

Сформулировано, что гарантии права доступа граждан Украины к службе в органах местного самоуправления — это закрепленная в источниках права система условий и средств, непосредственно направленных на реализацию, охрану и защиту этого права, а также система условий и средств социально-экономического, политического и идеологического характера, непосредственно не направленных на реализацию, охрану и защиту этого права, но способствующих им. Рассмотрены нормативные и организационные гарантии исследуемого права.

На основании анализа действующего законодательства Украины разработаны конкретные предложения по структуре Закона Украины «О службе в органах местного самоуправления» и по содержанию его отдельных статей.

Яна Владимировна ЧЕРНОПИЩУК защитила кандидатскую диссертацию на тему **«Конституционализация процесса европейской интеграции»** (специальность 12.00.02 — конституционное право; муниципальное право). Научный руководитель — доктор юридических наук, профессор, зав. кафедр-

направленные на повышение эффективности их функционирования.

Михаил Юрьевич РЯЗАНОВ защитил кандидатскую диссертацию на тему «Славянское право и славянская правовая культура: общетеоретический анализ» (специальность 12.00.01 — теория и история государства и права; история политических и правовых учений). Научный руководитель — доктор юридических наук, профессор, член-корреспондент НАПрН Украины, зав. кафедрой теории и истории государства и права НУ ОЮА Ю. Н. Оборотов. Официальные оппоненты — доктор юридических наук, профессор, член-корреспондент НАПрН Украины, зав. кафедрой теории государства и права Открытого международного университета развития человека «Украина» А. Г. Мурашин и кандидат юридических наук, доцент, начальник кафедры теории и истории государства и права Харьковского национального университета внутренних дел И. М. Погребной.

Диссертация посвящена осмыслению славянского права и славянской правовой культуры, их составляющих, а также особенностей славянского правового менталитета и правосознания, их объективации в правовой реальности, их влияния на правовую жизнь современного общества. Предложено славянскую правовую культуру рассматривать как культуру, определенную православием, комплексом духовных и этических факторов, обозначающих особый (славянский) тип миропонимания и духовности. Представлено, что в славянском правосознании и правовом менталитете «право» — синоним правоты, правды и справедливости. Украинское право и правовая культура Украины представлены как продолжение славянского права и славянской правовой культуры.

Изучение славянского права как права южных, западных и восточных славян, а также анализ содержания славянских законодательств, позволяют говорить о демократичности славянского права со свойственными ему самобытными чертами: «народоправством», общинным землевладением, преобладанием личных качеств над происхождением, договорным началом в семейном праве, оценением преступления по «количеству злой воли». В славянском правовом наследии представлены старинные местные нормативы, не подвергнутые сильному внешнему влиянию, как-то: обычаи, канонические сборники (синтагмы, номоканоны), законы, уставы, уложения, титулы и многое другое, что выражает менталитет и юридический быт славян. Древнее право славян выстраивалось на казуистичности норм, где имело место совпадение форм права с народным творчеством, пронизанным мифологией.

Рассмотрены вопросы содержания славянского правового менталитета, определяющего правовое поведение человека, а также отношение славян к окружающему правовому пространству. Выделены составляющие славянского ментального фона — поиск «правды», атмосфера веры, ориентация на идеалы православия, а также славянский коллективизм.

Редакционная коллегия журнала «Юридический вестник» поздравляет Е. Н. Москальчук, Я. В. Чернопищук, А. Н. Майдебуру и М. Ю. Рязанова с успешной защитой диссертаций и желает им дальнейших творческих успехов по утверждению верховенства права, демократизма и правовых основ Украинского государства!