

В Диссертационный совет ФГБОУ ВО
«Российская академия народного хозяйства и
государственной службы при Президенте
Российской Федерации»

119571, г. Москва, проспект Вернадского, д.82

ОТЗЫВ

**официального оппонента, члена диссертационного совета
Российской академии народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации
на диссертацию Дорофеевой Яны Владимировны «Договор условного
депонирования (эскроу) в российском гражданском праве»,
представленную на соискание учёной степени кандидата юридических
наук по специальности 5.1.3 – «Частно-правовые (цивилистические)
науки»**

Актуальность и своевременность темы диссертационного исследования Я.В. Дорофеевой обусловлена высокой значимостью стабильности и предсказуемости расчетных отношений между сторонами гражданско-правовых договоров. Сущность отношений, возникающих из условного депонирования, заключается в том, что объект договора передается не контрагенту, а третьему лицу – эскроу-агенту, который передает его стороне договора только при исполнении им своих обязательств или наступлении иных договорных условий. Однако неслучайно, что эти отношения оформляются не традиционным посредническим договором, а особой типизированной договорной конструкцией. Помимо многостороннего характера договора эскроу, его специфика и привлекательность для участников гражданского оборота заключаются в наличии имущественных иммунитетов – переданное на условное депонирование имущество надежно

защищено от притязаний контрагентов-кредиторов всех сторон договора эскроу. Это позволяет бенефициару быть более уверенным в получении объекта депонирования, чем при обычных прямых расчетах между сторонами.

Механизм эскроу используется во многих странах, и были известны случаи применения его в нашей стране (эскроу-подобные отношения) с коллизионной отсылкой к зарубежному правовому регулированию. Перспективы создания в г. Москве международного финансового центра обусловили необходимость закрепления этого правового средства в российском законодательстве, что и было сделано в процессе реформы гражданского законодательства. Спустя пять лет после нормативного оформления договора эскроу в ГК РФ необходимо теоретическое осмысление состоявшихся законодательных новелл и практики их применения, что предполагает и актуализирует необходимость поиска научно обоснованных решений проблем, связанных с правовым регулированием отношений, возникающих из эскроу.

В настоящее время важно определить юридическую конструкцию договора эскроу, все её элементы, отграничение договора эскроу от ряда похожих договоров (хранения, помещения вещи в банковский сейф, аккредитив и др.). Поскольку этот договор является сравнительно новым для российского правопорядка, необходим детальный анализ его содержания, прав, обязанностей сторон, их ответственности. Одна из важных целей правового выделения договора эскроу – имущественные иммунитеты – практически не обеспечена действующим правовым регулированием и создает большие проблемы на практике.

Вышеизложенное свидетельствует о своевременности, актуальности, теоретической важности и практической направленности представленной диссертационной работы.

С учетом изложенного, диссертация обладает научной новизной, она решает одну из задач, необходимых для дальнейшего развития науки

гражданского (особенно – договорного) права – формирование научного представления о договоре условного депонирования имущества (эскроу), которое включило в себя: определение понятия договора условного депонирования (эскроу); выявление функций договора условного депонирования (эскроу); установление места договора условного депонирования (эскроу) в дихотомичных классификациях гражданско-правовых договоров; характеристика договора условного депонирования (эскроу) как многостороннего и нефидуциарного договора; отграничение договора условного депонирования (эскроу) от депонирования нотариусом движимых вещей, безналичных денежных средств или бездокументарных ценных бумаг; соотношение договора условного депонирования (эскроу) и договора счета эскроу; сравнение договора условного депонирования (эскроу) и аккредитива; сопоставление договора условного депонирования (эскроу) и договора хранения; отграничение договора условного депонирования (эскроу) от договора о помещении ценностей в индивидуальный банковский сейф (ячейку); выявление и систематизацию обязанностей сторон договора условного депонирования (эскроу); анализ имущественных иммунитетов сторон договора условного депонирования (эскроу).

В диссертационном исследовании определены объект и предмет исследования, раскрыты теоретическая, методологическая и эмпирическая основы.

Объектом диссертационного исследования Я.В. Дорофеевой явились гражданские и некоторые смежные правоотношения, связанные с заключением, исполнением, прекращением договора условного депонирования (эскроу), а также реализацией прав третьих лиц в отношении депонированного имущества.

Подобный объект диссертации обусловил применение различных методов научного познания. В методологический базис исследования обоснованно положен всеобщий диалектический подход, автором

использованы фундаментальные основы диалектики (единства общего и специального, абсолютного и относительного, абстрактного и конкретного, исторического и логического). Помимо общенаучных методов научного исследования (анализ, синтез, дедукция, индукция, классифицирование, сравнение, сопоставление, системный, функциональный и исторический методы), диссертант использовал большой арсенал специальных методов, характерных для юридических исследований (формально-догматический – при установлении содержания правовых норм, регулирующих договор эскроу; структурно-функциональный – при выявлении функций договора эскроу и их влияния на сущность эскроу-правоотношений; правового моделирования – при формулировании новых редакций правовых норм для улучшения правовой регламентации договора эскроу, а также при совершенствовании юридической конструкции договора эскроу; историко-правовой – при выяснении генезиса и развития правового регулирования договора эскроу и причин, вызвавших эти процессы; метод юридического толкования).

Тема и содержание диссертации Я.В. Дорофеевой соответствует содержанию специальности 5.1.3 – Частно-правовые (цивилистические) науки.

Работу отличает продуманная структура научного исследования, которая характеризуется внутренней логикой, обусловлена целью и задачами, стоящими перед автором. Материал диссертации изложен четко, аргументировано и последовательно.

В первой главе автор методологически верно определил основы цивилистического учения о договоре условного депонирования (эскроу). В ней дефинировано понятие договора эскроу как договора, по которому депонент передает или обязуется передать на депонирование эскроу-агенту имущество (движимые вещи (включая наличные деньги, документарные ценные бумаги и документы), безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги) или объекты интеллектуальной

собственности в целях исполнения обязательства депонента по их передаче другому лицу (бенефициару), а эскроу-агент обязуется принять, обеспечить сохранность этого имущества и передать его бенефициару при возникновении указанных в договоре оснований либо вернуть депоненту при истечении срока действия договора или при ненаступлении указанных в договоре оснований, а депонент и бенефициар, если иное не предусмотрено договором, солидарно обязуются уплатить вознаграждение эскроу-агенту. Выделены функции договора эскроу и установлена его связь с акцессорными обязательствами.

Большой научной ценностью, на наш взгляд, обладает определение места договора эскроу в традиционных классификациях гражданско-правовых договоров (консенсуальный/реальный; односторонне-обязывающий/взаимный и др.). Мы разделяем мнение автора о необходимости усовершенствования понимания многосторонних гражданско-правовых договоров и определении места среди них договора эскроу. Следует также поддержать мнение диссертанта о том, что по общему правилу договор эскроу не может быть отнесен к числу фидуциарных, а возможность одностороннего отказа от договора далеко не всегда свидетельствует о его доверительном характере.

Во второй главе работы проведено отграничение договора условного депонирования (эскроу) от смежных гражданско-правовых конструкций: депонирование нотариусом движимых вещей, безналичных денежных средств или бездокументарных ценных бумаг, договор счета эскроу, аккредитива, договор хранения, договор о помещении ценностей в индивидуальный банковский сейф (ячейку). Выделены сходства, различия и соотношения этих правовых конструкций.

К примеру, автор обосновывает соотношение договора условного депонирования (эскроу) и депонирования нотариусом движимых вещей, безналичных денежных средств или бездокументарных ценных бумаг производится по следующим критериям: основание возникновения

правоотношений (трехсторонний договор/совместное заявление должника и кредитора (заявление одного должника); субъектный состав (эскроу-агент-субъект гражданского права/ нотариус – не субъект гражданско-правовых отношений); оплата за депонирование (вознаграждение эскроу-агента устанавливается в договоре эскроу/ взыскивается нотариальный тариф); вид банковского счета для депонированных денежных средств (номинальный счет/публичный депозитный счет); срок депонирования (в договоре эскроу не является существенным условием (пять лет, если иное не установлено в договоре)/ срок должен быть указан в заявлении нотариусу); содержание договора (любые права и обязанности эскроу-агента по усмотрению сторон/ права и обязанности нотариуса ограничены порядком, сроком и условиями непосредственной передачи депонированного имущества).

Представляется также важным вывод автора о том, что соотнесение аккредитива и договора эскроу возможно и целесообразно только в части сравнения договора условного депонирования безналичных денежных средств с покрытым (депонированным) аккредитивом, по которому банк обязуется произвести платеж безналичными денежными средствами.

Практической ценностью обладает обоснование Я.В. Дорофеевой возможности субсидиарного применения правил о договоре хранения к договору эскроу (порядок передачи (возврата) вещи (ст. 899 ГК РФ); требования к исполнению обязанности возвратить вещь (ст. 900 ГК РФ); условия и последствия вынужденного поручения исполнения (ст. 895 ГК РФ); последствия изменения условий хранения (ст. 893 ГК РФ); порядок уплаты вознаграждения (ст. 896 ГК РФ); последствия передачи вещи с опасными свойствами (ст. 894 ГК РФ); последствия несостоявшегося хранения (ст. 888 ГК РФ)).

В заключительной. Третьей главе описываются обязанности и имущественные иммунитеты сторон договора условного депонирования (эскроу).

Диссертантом систематизированы обязанности сторон договора условного депонирования (эскроу), что имеет большое правоприменительное и образовательное значение. В частности, в работе определено, что депонент обязан: передать эскроу-агенту имущество на депонирование (при нарушении – возместить эскроу-агенту убытки за несостоявшееся депонирование); принять возвращаемое эскроу-агентом имущество при прекращении договора эскроу, если не возникли основания для его передачи бенефициару; уплатить вознаграждение эскроу-агенту (солидарно с бенефициаром). Выделены обязанности эскроу-агента (принять имущество от депонента на депонирование; сохранять депонированное имущество, в том числе обособить имущество от своего, отражать его на отдельном балансе и (или) вести по нему обособленный учет, не использовать имущество и не распоряжаться им, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства, нести ответственность за утрату, недостачу или повреждение имущества, вправе смешать имущество с иным (как своим, так и чужим) имуществом того же рода; передать депонированное имущество бенефициару (при возникновении предусмотренных в договоре эскроу оснований), в том числе проверить по внешним признакам документы, подтверждающие возникновение оснований для передачи бенефициару имущества, воздержаться от его передачи при наличии разумных оснований полагать, что представленные документы являются недостоверными, проверить наличие оснований для передачи имущества бенефициару (если такая обязанность прямо предусмотрена договором); вернуть депонированное имущество депоненту при истечении срока действия договора эскроу или не наступлении предусмотренных в договоре эскроу оснований передачи имущества бенефициару. Указаны автором и обязанности бенефициара: принять у эскроу-агента депонированное имущество при возникновении оснований его передачи; уплатить вознаграждение эскроу-агенту (солидарно с депонентом).

Что касается имущественных иммунитетов сторон договора условного депонирования (эскроу), то следует заметить, что они в таком подробном виде в российской научной литературе изучены и проанализированы впервые. Важно указание автора на то, что гарантией интересов кредиторов сторон договора эскроу является возможность обращения взыскания не на депонируемое имущество, а на их права (требования) в отношении депонированного имущества.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что выводы, предложения, научные положения и практические рекомендации, сформулированные по результатам проведенного комплексного исследования, обеспечивают новое теоретическое понимание договора эскроу, является личным автором вкладом в цивилистическую доктрину по вопросам, касающимся проблем заключения, исполнения и прекращения договора условного депонирования, в дальнейшее развитие научных взглядов на его сущность и содержание.

Разработанные автором теоретические положения имеют практическое значение для совершенствования действующего законодательства, могут быть использованы в правотворческой работе: автором диссертации приведены конкретные редакции статей, которые могли бы быть учтены законодателем при коррекции правовой регламентации договора эскроу. Результаты исследования могут быть использованы в учебном процессе.

Полученные диссертантом результаты прошли достаточную убедительную апробацию: были представлены на различных научно-практических конференциях, опубликованы, использованы в проекте закона Пермского края от 31.10.2017 № 144-ПК «О мерах государственной поддержки отдельных категорий граждан, пострадавших от действий застройщиков, не завершивших строительство многоквартирного дома». Всё это указывает на самостоятельность автора в процессе проведения исследования.

Признавая актуальность, научную новизну, теоретическую и практическую значимость работы, высокую степень научной обоснованности и апробации содержащихся в ней выводов и предложений, можно сделать вывод о том, что диссертация Я.В. Дорофеевой представляет собой самостоятельную научно-квалификационную работу, содержащую решение проблем, связанных с гражданско-правовым регулированием отношений по условному депонированию имущества.

Внимательное ознакомление с содержанием диссертации позволяет поставить перед автором в порядке научной дискуссии следующие вопросы:

1. Автор дает доктринальное определение понятия договора условного депонирования (эскроу), привнося в него многие элементы. Которые отсутствуют в легальной дефиниции этого договора (реальность, возможность передачи объектов интеллектуальной собственности, обязанность эскроу-агента принять имущество либо вернуть депоненту при истечении срока действия договора или при ненаступлении указанных в договоре оснований, а также обязанности депонента и бенефициара, солидарно обязуются уплатить вознаграждение эскроу-агенту». Однако при этом в диссертации не сделан вывод о необходимости закрепления предлагаемой автором дефиниции в ГК РФ.

2. Как было замечено выше, диссертант классифицирует договор эскроу только по классическим дихотомичным классификациям гражданско-правовых договоров. Вместе с тем выделяют интернет-эскроу, коммерческое эскроу, банковское эскроу, эскроу в сфере недвижимости, эскроу в отношении объектов интеллектуальной собственности и др.. Может ли автор пояснить особенности этих видов эскроу-отношений и почему они не нашли отражение в диссертации?

3. Автор предлагает новую редакцию ч. 2 ст. 73.3 федерального закона «Об исполнительном производстве» изложить в следующей редакции: «Взыскание по долгам депонента может быть обращено на его право (требование) к эскроу-агенту или бенефициару о возврате депонированного

имущества в порядке, установленном статьей 75 настоящего Федерального закона». Чем вызвана необходимость нормативного закрепления возможности обращения взыскания депонента на его права к бенефициару?

4. Несмотря на пятилетний период существования главы 47.1 ГК РФ, установившей правила о договоре эскроу, какого-либо практического применения этот правовой институт до сих пор не получил. Каковы причины этого, по мнению автора, и как их можно устранить?

Указанные вопросы не умаляют высокой теоретической и практической значимости диссертационного исследования, поставлены в порядке необходимости публичной защиты сделанных автором выводов. В целом работа заслуживает положительную оценку.

Диссертация представлена в виде специально подготовленной рукописи, характеризуется внутренним единством, является самостоятельным, творческим, структурно обоснованным исследованием, соответствующим профилю заявленной научной специальности. Предложенные автором новые решения строго аргументированы, достоверны, являются, безусловно, новыми и критически оценены по сравнению с иными известными ранее решениями. Работа выполнена на высоком теоретическом уровне, с использованием необходимой нормативно-правовой и эмпирической базы и представляет собой завершенную работу, имеющую значительную теоретическую и практическую ценность для российской науки гражданского права.

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что диссертация Дорофеевой Яны Владимировны «Договор условного депонирования (эскроу) в российском гражданском праве», является научно-квалификационной работой, в которой содержится решение задачи, имеющей важное значение для развития юридической частно-правовой (цивилистической) науки и практики, что соответствует требованиям Порядка присуждения ученой степени кандидата наук, ученой степени доктора наук в Российской академии народного хозяйства и государственной

службы при Президенте Российской Федерации, утвержденного приказом ректора ФГБОУ ВО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации» от 7 декабря 2021 года № 02-1336, а Дорофеева Яна Владимировна заслуживает присуждения ей учёной степени кандидата юридических наук по специальности 5.1.3 – «Частно-правовые (цивилистические) науки».

Официальный оппонент,

член диссертационного совета РАНХиГС,

доктор юридических наук, профессор,

и.о. заведующего кафедрой гражданского права

Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»

Евгений Валерьевич Вавилин

«30» августа 2022 г.

125993, Россия, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, дом 9
Телефон: (499) 244-88-88; e-mail: Lab.kgp@msal.ru



Вавилин Е.В.