

ДОНИШГОҲИ МИЛЛИИ ТОҶИКИСТОН
ТАДЖИКСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ФАКУЛТЕТИ ҲУҚУҚШИНОСӢ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

ҲАЁТИ ҲУҚУҚӢ

ПРАВОВАЯ ЖИЗНЬ

№ 3 (07)

2014

ДУШАНБЕ

Научно – информационный журнал «**Правовая жизнь**» (Хаёти хукукӣ) зарегистрирован в Министерстве культуры Республики Таджикистан (свидетельство № 0177/мч от 16. 01. 2013г.) и Международным центром ISSN (ISSN 2307 – 5198). Июль – сентябрь 2014, № 3 (07)

Главный редактор: Ш.К. Гаюров, доктор юридических наук, профессор

Редакционная коллегия: Тахиров Ф. Т., Академик АН РТ, доктор юридических наук, профессор, Махмудзода М. А., Академик АН РТ, доктор юридических наук, профессор, Малько А. В., доктор юридических наук, профессор (РФ), Менглиев Ш. М., доктор юридических наук, профессор, Муртазакулов Дж. С., доктор юридических наук, профессор, Искандаров З. Х., доктор юридических наук, профессор, Сотиволдиев Р. Ш., доктор юридических наук, профессор, Шарипов Т. Ш., доктор юридических наук, профессор, Насурдинов Э. С., доктор юридических наук, доцент, Золотухин А. В., кандидат юридических наук, доцент, Гафуров А. Д., кандидат юридических наук, доцент, Диноршоев А. М., кандидат юридических наук, доцент, Сафаров Б. А., кандидат юридических наук, доцент, Сангинов Д. Ш., кандидат юридических наук, доцент, Раджабов М. Н., зам. главного редактора, кандидат юридических наук, доцент, Курбанов К. Б., ответственный секретарь, кандидат юридических наук, доцент

Учредитель: Таджикский национальный университет (юридический факультет)

Подписной индекс журнала **77735**

Журнал выходит один раз в три месяца на русском и таджикском языках

Адрес редакции: 734025, Республика Таджикистан, г. Душанбе, проспект Рудаки, 17. Тел., и иные координаты связи: (+992 37) 221 – 77 – 11, 224 – 65 – 03, www.tnu.tj, www.law.tj, e – mail: tgnu@mail.tj

университет, 2014

©Таджикский национальный

© Коллектив авторов, 2014

**МУНДАРИЧА:
СОДЕРЖАНИЕ:**

I. Жизнь, общество и государство I. Ҳаёт, ҷомеа ва давлат

1. Рустамов М. Представление понятий о законности в постсоветском Таджикистане.....
.....

2.Имомова З. Б. Вопросы соотношения свободы слова и выражения мнения со свободой информации.....

3.Шокулова С. И. Таджикистан в свете Конституции 1994г.....

4. Холова Н. Р. Понятие и сущность конституционного права личности на судебную защиту.....

5. Назаров А. К. Проблема определения понятия криминалистики.....

6. Машарифов С. М. Мафхум ва хусусиятҳои функсияҳои давлат.....

7. Авзалов А. Х. Мушкилоти забонии Кодекси муурофиавии ҷиноятӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон.....

8. Қосимов О. А., Бобоев А. А., Бобокалонов Б. Ш. Заминаҳои иҷтимоӣ – психологии ҳуқуқвайронкунии ноболиғон.....

II. Вопросы развития конституционного права

II. Масъалаҳои инкишофи ҳуқуқи конститусионӣ

9. Диноршоев А.М. Понятие и система органов государственной власти в Республике Таджикистан.....

10. Сохибов М.М. Некоторые вопросы конституционного развития земельного законодательства Республики Таджикистан.....

III. Вопросы международного права

III. Масъалаҳои ҳуқуқи байналмилалӣ

11. Раджабов М.Н. Конструкция «международного юридического лица» в международном частном праве.....

12. Камилова М. Прохождение дипломатической службы в Республике Таджикистан.....

IV. Проблемы гражданского права и предпринимательской деятельности

IV. Муаммоҳои ҳуқуқи маданӣ ва ҷаъолияти соҳибкорӣ

13. Саъдиев И.З. Субъекты предпринимательской деятельности в сфере недропользования.....

.....

14. Касымов Ф. А. Открытая информация в акционерных обществах: основные вопросы гражданско – правового регулирования.....

15. Қурбоналиев Н. Ш. Хешу таборӣ ва ақрабӣ: проблемаҳои ҳуқуқӣ ва роҳҳои ислоҳ намудани он.....

16. Саидов Ҳ. М. Амалишавии ҳуқуқи шахрвандон ба истифодабарии об (дар иртибот бо шартномаи граждани-ҳуқуқии обистифодабарӣ).....

V. Комментарий VI. Тафсир

17. Гаюров Ш. К. Краткое разъяснение Закона РТ «О приватизации государственной собственности в Республике Таджикистан».....

18. Қироншоҳи Шарифзода. Ҳолати журналист дар муурофияҳои судӣ бояд мушаххас бошад.....

VI. Такриз. VI. Рецензия

19. Павленко Е. М. Рецензия на монографию: Насурдинов Э.С. Правовая культура: теоретико-методологический аспект: Монография / Э.С. Насурдинов – Душанбе: Эр-граф, 2013.- 160 с.....

20. М. Раҳимзода., Бобочонов И.Х., Меликов У.А., Бадалов Ш. К. Истилоҳи «гражданӣ» дар қонунгузории муосир ва зарурати иваз намудани он ба истилоҳи «маданӣ».....

VII. Правила для авторов.....

I. Жизнь, общество и государство I. Ҳаёт, ҷомеа ва давлат

Рустамов М.*

Представление понятий о законности в постсоветском Таджикистане

Калидвожаҳо: қонуният, қонуниятҳои ҳуқуқӣ, ҷазои ҳуқуқӣ, қаламрави ҳуқуқӣ, давлати ҳуқуқбунёд, Тоҷикистони бадисоветӣ

Ключевые слова: законность, правовая законность, правовое пространство, правовая территория, правовое государство, постсоветский Таджикистан

Key words: rule of law, legal law, the legal space, legal grounds, legal state, the post-Soviet Tajikistan

В постсоветском Таджикистане представлений о понятии

*Аспирант Отдела теоретических проблем современного государства и права ИФПП им. А. Баховаддинова АН РТ

законности в рамках юридических литератур осталось в прежнем духе, т.е. в русле обще представленных суждений о законности в советском периоде. Особенно это относится к учебной литературе. По мнению Д.А.Ягофарова, законность это “многоаспектное социально-правовое явление, представляющее собой принцип, метод и режим реализации правовых норм, содержащихся в законах и основанных на них подзаконных актах, всеми участниками общественных отношений, характеризующее наличие в государстве правового законодательства, прежде всего конституционного, а также эффективную защиту действий Конституции и соответствующих ей законов”¹.

С.А.Комаров определяет законность как “режим, принцип, метод государственного руководства обществом, состоящий в издании и проведении в жизнь законов и иных нормативно-правовых актов в интересах определенного класса, социальных групп или народа в целом”².

Р. Ш. Сатывалдиев определяет законность как неукоснительное соблюдение требований законов и других нормативных правовых актов со стороны всех граждан юридических лиц и государственных органов³.

По мнению Х. Ойева законность является одним из элементов демократии и правового государства, суть которого заключается в неукоснительном соблюдении законов и других нормативных правовых актов со стороны государства, государственных структур, должностных лиц, граждан ее общественных организаций⁴.

На наш взгляд такое определение, к сожалению во многом не только повторяет понятие законности советского периода, но и оставляет открытыми многие вопросы указанного понятия. По утверждению Л. С. Мамута в условиях демократического правового государства, где общество выступает учредителем государственной власти, которая должна совершать лишь такие действия, которые

¹Ягофаров Д.А. Категории и понятия общей теории государства и права. Учебное пособие. Екатеринбург, 1995.С.54.

²Комаров С.А. Общая теория государства и права. М., 1996.С.269.

³Сатывалдиев Р.Ш. Теория государства и права. Душанбе, 2003. С.285.

⁴Энциклопедический словарь конституционного и административного права // Под ред. Имомова А.И.. Душанбе,2013. С.241.

соответствуют воле и интересам государствообразующего народа⁵, то законность является не режимом (методом, принципом) государственного руководства обществом, а напротив, законность является фактором, сдерживающим деятельность государства и его органов от имени государствообразующего народа и в его интересах. Следовательно, следует различать понятие законности как общую юридическую категорию, которая означает явление, не сводящееся к режиму, принципу и методу государственного руководства обществом.

А. С. Шабуров считает, что “законность есть комплексное политико-правовое явление, отражающее правовой характер организации общественно-политической жизни, органичную связь права и власти, права и государства”⁶. По его мнению, законность есть, по существу, - господство права⁷.

«Законность - не только строгое исполнение и правильное применение законов, но и тщательно продуманная система законов», пишет проф. З.В.Макарова⁸.

С учетом переходного характера постсоветских государств синонимами законности на наш взгляд нередко выступают такие понятия, как “правовое поле”, “правовое пространство” (курсив наш Рустамов М.).

То, что понятие законности, сложившееся юридической науке в советское время, должно быть переосмыслено признается многими. Так, профессор Г.И. Муромцев пишет: “Еще один пример сохранения старых подходов - проблема законности. В нашей научной и учебной литературе доминирующим остается советский подход, когда законность определяется как принцип, метод, режим государственного руководства обществом, состоящий в строгом, неуклонном соблюдении законов всеми субъектами права. Такой подход вытекает из командно-административных методов правового регулирования,

⁵См.подробнее: Мамут Л.С. Государство как публично-властным образом организованный народ// Журнал российского права.2000.№2.С.88-100.

⁶Теория государства и права. Учебник для вузов.М., Изд-во НОРМА.2001.С.456.

⁷Там же.

⁸Макарова З.В. Нравственность и законность при осуществлении прокурорского надзора//Всероссийская научно-практическая конференция “Социокультурная динамика региона”. Оренбург.2000.С.8.

которые господствовали в советское время”⁹.

С другой стороны Г.И. Муромцев, призывает отказаться от понимания законности, сложившегося в советское время, выход видит в том, чтобы перенять опыт и в этом вопросе из западноевропейских и американских стран. Он пишет: “В западноевропейской и американской правовой литературе подход к понятию законности отражает деление права на частное и публичное, высшую ценность прав и свобод человека. Здесь понятие законности имеет две разновидности: законность вообще и законность как принцип. Под первой из них понимают свойство акта поведения или правового акта, отражающее степень соответствия их закону. Под второй понимают принцип связанности аппарата управления законом, подзаконный характер сферы управления”¹⁰. И далее он продолжает: “Нетрудно заметить, что законность вообще есть продукт частного права, в то время как законность как принцип действует в сфере публичного права. Сегодня мы возродили действие частного права, однако, в области законности в основном следуем старому подходу, сформировавшемуся при отсутствии частного права”¹¹.

Оценивая все это, мы можем сказать, что вряд ли только превосходства частного права может помочь в выработке такого понятия законности, которого дождались все постсоветские государства. Что касается Западноевропейских традиций законности, по нашему мнению, оно уходит в другую глубину, а именно в проблему взаимоотношения между народом - учредителем государственной власти и государством, как учреждаемым органом управления.

Все это вместе обуславливает необходимость не отрицания советской концепции законности, а более глубокого ее научного переосмысления. В этой связи необходимо проанализировать каждое составляющее всей целостной концепции законности, выработанной в советское время. Данный аспект на наш взгляд является, является важной проблемой на пути определения подлинной

⁹Муромцев Г.И. Проблема теории государства и права в новых условиях//Труды Московской государственной юридической академии. М.,2001.С.75.

¹⁰Там же.

¹¹Там же. С.76.

законности, необходимой для современного государственно-правового строительства постсоветского пространства.

Ю.А. Тихомиров считает, что на формирования представлений влияет типы правопонимания. Так, Ю.А. Тихомиров, анализируя проблемы, связанные с причинами и видами негативного право понимания пишет: “Концептуальное право понимание отражает схожие и различные теоретические взгляды, положения, имеющие характер научного знания. Господствовавшее марксистско-ленинское право понимание существовало с различными трактовками права, государства, нормативных актов, правонарушений и т.д. Теперь наблюдается, как стремление полностью отбросить прежние общепринятые правовые теории, так и желание их модифицировать, сохранив устойчивые научные положения. В любом случае бесспорно: концептуальное право понимание оказывало и оказывает в большей или меньшей степени, прямо или косвенно влияние на процесс законотворчества, развитие законодательства и реализацию законов и иных нормативных актов. Отрицать или недооценивать эту зависимость нельзя”¹².

На фоне развивающихся правовых тенденций представления о законности все больше обсуждаются в формате различения права и закона. Правда в последнее время и в отечественной юридической науке философию подключили к понятию законности и начали говорить о право законности, это употребление наблюдается только в среде юристов, представители же других общественных наук употребляют только понятие “законность”, а не “право законность”, но при этом, даже среди юристов о право законности говорят единицы.

В целом же проблема соотношения права и законности сегодня актуализируется так же, как и проблема соотношения права и закона. По нашему мнению, всестороннее научное осмысливание проблемы права и законности является составной частью проблемы правопонимания в целом и проблемы соотношения права и закона, в частности.

Таким образом, представление понятий о законности в юридической литературе довольно много и отсутствуют

¹²Тихомиров Ю.А. Коллизионное право. М., 2001.С.67.

какие-то точные ее признаки. Более того, при характеристике законности в отечественной юридической науке нередко употребляются такие категории, которые сами нуждаются во всестороннем осмыслении. Так, все еще принято говорить о законности как об определенном режиме¹³ или об определенном методе государственного управления¹⁴, где понятия “режим” и “метод государственного управления” сами нуждаются в соответствующем определении. В этих условиях научные дискуссии, направленные на оптимизацию представлений о законности и нахождение более или менее приемлемого её определения не могут быть не продолжены.

На данном этапе развития постсоветского пространства проблема уточнения понятия законности (впрочем, также как и многих других категорий юридической науки) вызывается радикально изменившимися жизненными обстоятельствами. К тому же в качестве реакции на такие существенные изменения в общественно-политической жизни многих юридических наук постсоветских стран были высказывания как бы о замене понятия “законности”, как уже отмечалось нами, на понятие “право законность”. Насколько такие высказывания имеют под собой научные обоснования и насколько они применимы на практике - все это также обуславливает необходимость существенного нового осмысливания вопросов, связанных с понятием законность. Также в условиях глобализации и региональной интеграции в постсоветском пространстве в частности в юридической науке республики Таджикистан представления о законности соответствуют представлениям, сложившимся в других странах. Это обстоятельство также не может не подталкивать активизацию исследований в области упорядочения наших представлений о законности.

Литература:

1. Ягофаров Д. А. Категории и понятия общей теории государства и права. Учебное пособие. Екатеринбург, 1995.
2. Комаров С.А. Общая теория государства и права. М., 1996.

¹³Теория государства и права. Учебник. М., 2001.С.346.

¹⁴Комаров С. А. Общая теория государства и права. М., 1996.С.269.

3. Сатывалдиев Р.Ш. Теория государства и права. Душанбе, 2003.
4. Энциклопедический словарь конституционного и административного права под ред. Имомова А.И.. Душанбе, 2013.
5. Мамут Л. С. Государство как публично-властным образом организованный народ // Журнал российского права.2000.№2.
6. Теория государства и права. Учебник для вузов. М., Изд-во НОРМА.2001.
7. Макарова З.В. Нравственность и законность при осуществлении прокурорского надзора//Всероссийская научно-практическая конференция “Социокультурная динамика региона”. Оренбург.2000.
8. Муромцев Г.И. Проблема теории государства и права в новых условиях//Труды Московской государственной юридической академии. М.,2001.
9. Тихомиров Ю.А. Коллизионное право. М., 2001.
10. Теория государства и права. Учебник. М., 2001.
11. Комаров С. А. Общая теория государства и права. М., 1996.

Рустамов М.

Фишурда

**Тассавур намудани мафхумхо оид ба қонуният дар
Тоҷикистони бадисоветӣ**

Дар мақола роҷеъ ба масъалаи муаяян намудани мафҳуми қонуният дар доираи нуқтаҳои назари олимони шӯравӣ ва муосир баррасӣ карда шуда, он бо андешаҳои хусусияти таҳлили доштаи муаллиф асоснок карда шудааст.

Рустамов М.

Аннотация

Представление понятий о законности в постсоветском Таджикистане

В статье рассматривается понятие законности с точки зрения советских и современных исследователей, которые обоснованы аналитическими мыслями автора.

Rustamov M.

The summary

Presentation of the concepts of legal in post-Soviet Tajikistan

The article consider the concept of legitimacy in terms of Soviet and contemporary researchers.

Имомова З.Б.*

Вопросы соотношения свободы слова и выражения мнения со свободой информации

Калидвожаҳо: ҳуқуқи инсон, озодии сухан ва изҳори ақида, озодии иттилоот, Конституция

Ключевые слова: права человека, свобода слова и выражения мнения, свобода информации, Конституция

Key words: human rights, freedom of speech and expression, freedom of information, the Constitution

Демократическому обществу характерно плюрализм, что выражается в возможности иметь различные идеи, мнения, обладание информацией. Свобода слова, выражения мнения и свободное использование информации во всех сферах жизнедеятельности индивида, государства и общества является важнейшим принципом устойчивого социально – экономического и политического развития.

*Аспирантка кафедры конституционного права юрид., ф.–та Таджикского национального университета

Именно свободная и открытая дискуссия обычно ведет к наилучшему варианту решения проблем. Для того чтобы свободный народ мог управлять собой, он должен иметь свободу самовыражения - высказываться открыто, публично, устно и письменно. Свобода выражения необходима для функционирования демократии, и для участия общественности в процессе принятия решений. Граждане не могут реализовывать свои права на участие в управлении государственными делами, если у них нет доступа к информации и возможности выражать свое мнение свободно.¹

В данном контексте важное значение приобретает вопрос соотношения свободы слова и выражения с правом на доступ к информации. В юридической науке трудно найти единый подход к данной проблеме, так как мнения исследователей противоположны друг другу. Наиболее дискуссионным моментом является определение понятия «свобода информации». А. Б. Эктумаев в частности указывает, что, понятие свобода информации рассматривается как наиболее общее понятие.² В свою очередь, Н.И. Бусленко отмечает, что в конституционном праве понятие «свобода информации» получило достаточно определенное выражение. Оно сформулировано как общее право и охватывает такие личные права, как свобода слова и выражения мнения, свобода печати, право на получение информации, имеющей общественное значение (в основном из государственных источников и от должностных лиц), а также свобода распространения информации любым законным способом.³ Такого же мнения придерживается В.Г. Елизаров. Он указывает, что свобода информации является обобщающим понятием и включает право на получение информации, свободу слова и свободу массовой информации (в т.ч. свободу печати).⁴

С.А. Авакьян подчеркивает, что свобода информации охватывает свободу слова (свободу выражения мнений), свободу

¹Права человека. Учебник для вузов. // Под ред. Холиков А.Г., Диноршоев А.М. Душанбе 2008. С. 369

²Эктумаев А. Б. Соотношение свободы слова и свободы информации. // Вестник Пермского университета. Юридические науки. № 4. 2011. С. 46-52

³Бусленко Н.И. Конституционные основы профессиональной деятельности журналиста в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д, 2000. С.13.

⁴Елизаров В.Г. Свобода массовой информации в Российской Федерации: конституционные основы и правовые ограничения: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. С.17

печати и иных СМИ, право на получение информации, имеющей общественное значение, и свободу распространения информации любым законным способом.⁵

При этом ряд авторов придерживается прямо противоположной точки зрения. В частности, Г. Д. Садовников полагает, что свобода информации выступает в качестве права искать, получать, производить и распространять информацию без предварительного разрешения и уведомления государства и его органов любым законным способом, т.е. ее следует рассматривать как элемент свободы мысли и слова.⁶ Л. А. Окуньков в комментарии к Конституции РФ понимает свободу информации как свободу сообщений о фактах, убеждениях и идеях, поэтому тоже называет ее элементом свободы мысли и слова.⁷ По мнению А. М. Диноршоева свобода слова неотделима от права искать, получать, производить, передавать, распространять информацию любым законным способом, то есть от свободы выражения мнения.⁸

Обобщая изложенные точки зрения, следует отметить, что свобода информации берет свое начало от свободы слова, так как понятие свободы слова имеет неразрывную связь с демократией, является ее выразителем и средством обеспечения. Таким образом, выступая в качестве самостоятельного права и свободы, свобода информации берёт свои корни со свободы слова. Это связано в первую очередь, с тем, что в то время когда законодательно закреплялись первые права человека основополагающим было право на свободу слова, поэтому в Конституциях и в международно-правовых документах больше всего внимание акцентировали именно на свободе слова, как элементе демократического государства. Однако, следует подчеркнуть, что в XXI веке, который является веком развития информационных технологий, назрела необходимость закрепления свободы информации на конституционном уровне в качестве самостоятельного права.

⁵Российская юридическая энциклопедия. М., 1999. С.876.

⁶Садовникова Г.Д. Комментарий к Конституции Российской Федерации (постатейный). М.: Юрайт-Издат, 2006.

⁷Комментарий к Конституции Российской Федерации (постатейный) // Под ред. Л.А. Окунькова. М.: Изд-во БЕК, 1996.

⁸Диноршоев А. М. Права человека. Учебно-методическое пособие. Душанбе 2011. С. 94.

Об этом свидетельствует правотворческая и правоприменительная практика многих государств, в том числе и РТ. Конституция РТ, как и Конституции многих государств, закрепляет свободу информации в общем контексте со свободой слова и выражения мнения. Однако, на законодательном уровне в РТ свобода информации в более чем двадцати законодательных актах. Тем самым мы смело можем утверждать, что все предпосылки к конституционному закреплению свободы информации как самостоятельного права в Таджикистане сформированы. В данном контексте мы согласны с позицией Ш. К. Гаюрова о том, что в Конституции необходимо четко определить элементы свободы информации и обязательства по его предоставлению гражданам.⁹ Декларирование прав и свобод человека так и останется «мертвым» правом, если граждане не будут иметь возможности для реализации своих прав на информацию в полной мере.

Также считаем верной точку зрения в соответствии, с которой свобода информации как важный элемент правового статуса гражданина представляет собой взаимосвязанное с другими правами, свободами и обязанностями граждан субъективное право, имеющее целью воздействовать на государственные и общественные органы путем согласования и формирования мнения граждан и его выражения по различным вопросам общественной жизни, участия их в управлении жизнью общества и решении конкретных вопросов повседневной жизни.¹⁰

При этом, следует подчеркнуть, что среди ученых нет единой позиции относительно объема и содержания свободы информации. Так, по мнению С.Н. Швердяева, единственное действительно новое конституционное право в информационной сфере, которое развивается в национальных правовых системах, – это право на доступ к сведениям, т.е. право получать информацию от правительства. Данное право не имеет ничего общего с негативной свободой, предоставляемой основными правами, поскольку не защищает определенную сферу от

⁹Гаюров Ш. К. Личное информационное право граждан: проблемы гражданско-правового регулирования в Республике Таджикистан. Монография. М.: Спутник+, 2010. С. 44.

¹⁰Дмитриев Ю. А., Лазебная Н. Человек, общество, государство как юридические категории // Право и жизнь. 2000- № 25. С. 12 -14.

вмешательства, а возлагает на государство обязанность совершать действия по предоставлению своим гражданам информации о деятельности государственных органов. Однако это конституционное право на доступ к информации, как указывает исследователь, закреплено не в ч. 4 ст. 29 Конституции РФ, а в ч. 2 ст. 24 Конституции РФ, в соответствии с которой органы государственной власти, органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом.

И.Л. Бачило, В.Н. Лопатин и М.А. Федотов под правом (свободой) на информацию понимают совокупность информационных прав человека и гражданина, включающую, помимо правомочий, предоставленных ч.4 ст. 29 Конституции РФ, иные права и свободы человека в информационной сфере.¹¹

П.С. Скопец, отмечает, что право (свобода) на информацию это фундаментальное комплексное право человека, принадлежащее ему от рождения, представляющее собой возможность свободно совершать с информацией любые не запрещенные законом действия (получение, хранение, распространение, преобразование), если они не наносят вред информационной безопасности человека, индивида, государства и общества.

Однако при этом он отмечает, что право на информацию не представляет собой конкретного субъективного права человека, а лишь соотносится с традиционными информационными правами: свободу убеждений, свободу слова, свободу средств массовой информации, право на доступ к информации».¹²

Подводя итог выше изложенному, мы пришли к следующим выводам:

Во-первых, свобода информации берет свое начало от свободы слова и выражения мнения;

¹¹Бачило И. Л., Лопатин В. К., Федотов М. А. Информационное право: учебник для юридических вузов // Под ред. акад. РАН Б. Н. Топорнина. 2-е изд. - СПб., 2005. - С.185-215.

¹²Скопец П.С. Государственно-правовое регулирование конституционного права граждан России на информацию и его ограничений: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02; 12.00.14. - СПб, 2006. - С. 7.

Во-вторых, на сегодняшний день свобода информации приобрел значение самостоятельного субъективного права граждан и требует своего конституционного закрепления.

В-третьих, на наш взгляд свобода информации это самостоятельное право человека, относящееся к категории личных прав, т.е. принадлежащее ему от рождения и вне зависимости от гражданства и выражающееся в возможности получения, хранения, распространения и преобразования информации не запрещенными законом способами и средствами.

Литература:

1. Права человека. Учебник для вузов. // Под ред. Холиков А.Г., Диноршоев А. М. Душанбе 2008.
2. Эктумаев А. Б. Соотношение свободы слова и свободы информации. Вестник Пермского университета. Юридические науки. № 4. 2011.
3. Бусленко Н. И. Конституционные основы профессиональной деятельности журналиста в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д., 2000.
4. Елизаров В.Г. Свобода массовой информации в Российской Федерации: конституционные основы и правовые ограничения: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002.
5. Российская юридическая энциклопедия. М., 1999.
6. Садовникова Г.Д. Комментарий к Конституции Российской Федерации (постатейный). М.: Юрайт-Издат, 2006.
7. Комментарий к Конституции Российской Федерации (постатейный) / под ред. Л.А. Окунькова. М.: Изд-во БЕК, 1996.
8. Диноршоев А. М. Права человека. Учебно-методическое пособие. Душанбе 2011.
9. Гаюров Ш. К. Личное информационное право граждан: Проблемы гражданско-правового регулирования в Республике Таджикистан. Монография. М.: Спутник+, 2010.
10. Дмитриев Ю.А, Лазебная Н. Человек, общество, государство как юридические категории // Право и жизнь. 2000-№ 25.

11. Бачило И.Л., Лопатин В.К., Федотов М.А. Информационное право: учебник для юридических вузов // Под ред. акад. РАН Б.Н. Топорнина. 2-е изд. - СПб. 2005.

12. Скопец П. С. Государственно-правовое регулирование конституционного права граждан России на информацию и его ограничений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02; 12.00.14. - СПб. 2006.

Имомова З.Б.

Фишурда

Масъалаҳои таносуби озодии сухан ва изҳори ақида бо озодии иттилоот

Озодии сухан, озодии изҳори ақида ва дастрасӣ ба иттилоот яке аз шартҳои асосии мавҷудияти ҷомеаи демократӣ пазируфта шудааст. Зиёда аз ин, ҳуқуқ заминае мебошад, ки мавҷудияти ҷомеаи демократӣ таъмин мекунад. Он барои ташаккули афкори умумӣ лозим мебошад. Аҳамияти чунин омилҳоро ба инобат гирифта, санадҳои асосӣ оид ба ҳуқуқи инсон озодии сухан, озодии изҳори ақида ва дастрасӣ ба иттилоотро ба ҳайси яке аз ҳуқуқҳои ҷудонопазири инсон муқаррар намудаанд. Дар мақолаи мазкур таносуб байни ҳуқуқҳои номбаршуда зери таҳлил қарор дода шудааст.

Имомова З.Б.

Аннотация

Вопросы соотношения свободы слова и выражения мнения со свободой информации

Развитие информационных отношений и процессов поставили перед государством и обществом проблему эффективного юридического упорядочения общественных отношений в информационной сфере. В Таджикистане за последние годы, приняты ряд нормативных актов регулирующих доступ к информации. Они служат определенным ориентиром для государственной политики в информационной сфере. Все эти факторы в совокупности и обусловили возникновение научного интереса к проблемам реализации конституционного права на свободу информации и его соотношения со свободой слова и выражения мнения.

Imomova Z.B.

The summary
Relations issues of freedom of speech and expression with
freedom of information

Development of information relations and processes put the state and society the problem of effective legal ordering of social relations in the information sphere. In Tajikistan in recent years, adopted a number of regulations governing access to information. They serve as a specific benchmark for public policy in the information sphere. All these factors together and resulted in the emergence of scientific interest in the problems of the constitutional right to freedom of information and its relationship with freedom of speech and expression.

Шокулова С. И*.

Таджикистан в свете Конституции 1994г

Калидвожаҳо: Конституцияи ҶШС Тоҷ, ҶИШС,
тоталитарӣ, Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон,

* Заведующая кабинетом кафедры судебного права и прокурорского надзора юрид. ф-та Таджикского национального университета

референдум, шакли идоракунӣ, демократия, санади ҳукуки байналмилалӣ, тағйиру иловаҳо, фарзия, диспозитсия, муҷозот, низоми ҳуқуқ

Ключевые слова: Конституция ТаджССР, СССР, тоталитарный, Конституция Республики Таджикистан, референдум, форма правления, демократия, международно-правовой акт, изменения и дополнения, гипотеза, диспозиция, санкция, правовая система

Keywords: Constitution Tajik SSR, USSR, totalitarian, the Constitution of the Republic of Tajikistan, the referendum, the form of government, democracy, international legal instrument, changes and additions, the hypothesis, the disposition, sanction, the legal system.

Среди правовых актов любого государства Конституция занимает особое место и выступает в качестве общепризнанной платформы существования общества и представляет собой официальное выражение его интересов. Вместе с тем, как основной закон государства – Конституция является продуктом и орудием государственной власти. В этом аспекте Конституция во все времена вызывала острый и оживленный интерес. Прошли тысячелетия с момента появления первых таджикских государств, однако, несмотря на это, впервые Конституция Таджикистана, как независимого государства была принята 6 ноября 1994 год. До этого в истории Таджикистана как советско-социалистической республики начиная с 1929 по 1978 гг. были приняты четыре конституции, которые создавали почву для принятия Конституции 1994 года. СССР являлось тоталитарным государством, где царил единая идеология и преобладал контроль государства над всеми сферами жизни общества, что не могло, не отразится на вышеуказанных Конституциях. Конституция 1929 года была в наибольшей степени идеологизирована, имела открыто классовый характер. В ней полностью отрицалось общедемократическая концепция о народе как носителе и источнике суверенитета государства. Конституция 1931 также оставаясь открыто классовой, сохранила соответствующие формулировки норм насилия, подавления, уничтожения определенных слоев общества. Она стала юридически более

строгой, без общих политических положений, присущих Конституции 1929 года. Конституция Таджикской ССР 1937 года по своей юридической форме приобрела более современный вид, однако, несмотря на это она, как и прежние Конституции, сохранила классовую сущность, находившее свое воплощение в диктатуре пролетариата, о чем прямо упоминалось, в частности в ст.2 Конституции Таджикской ССР 1937 года. Конституция Таджикской ССР 1978 г. значительно расширила предмет своего регулирования, в частности, она закрепила основы общественного строя и политики республики, а также равноправие граждан, их основные права, свободы и обязанности.¹

В дальнейшем процесс обновления Конституции Таджикистана шел в основном двумя путями. Первый — внесение существенных изменений и дополнений в Конституцию 1978 года, начавшийся с 1988 года. Данная Конституция на протяжении 16 лет своего действия претерпела множество изменений и дополнений. Это касалось не только содержания конкретных норм, но и самой сущности Конституции. В ней закреплялся статус Таджикской ССР как союзной республики в составе СССР, а затем и как независимого государства после распада Союза. Только в 1992 году Верховный Совет десять раз вносил изменения и дополнения в указанную Конституцию. Второй путь был связан с подготовкой проекта новой Конституции, что было обусловлено нестабильностью Конституции 1978 года в силу множества вышеуказанных изменений и дополнений. Данный путь начался в 1990 году и ему понадобилось более 4-х лет. В данный промежуток времени были созданы две комиссии по подготовке проекта новой Конституции - в августе 1990 года и в феврале 1992-го. В апреле 1992 года проект Конституции, подготовленный второй рабочей группой, под руководством бывшего Генпрокурора республики Нурулло Хувайдуллаева, был опубликован для всенародного обсуждения. Однако

¹Достиева А. С. Конституция Республики Таджикистан 1994 года: история разработки, принятия и общие положения: автореф. диссер. Научная библиотека диссертаций и авторефератов disserCat <http://www.dissercat.com/content/konstitutsiya-respubliki-tadzhikistan-1994-goda-istoriya-razrabotki-prinyatiya-i-osnovnyye-po#ixzz3F2aE0YgU> (Дата обращения: 1. 11. 2014г.).

гражданская война, начавшаяся в Таджикистане, не дала завершить эту работу. В июне 1993 года Верховный Совет утвердил состав Комиссии по подготовке проекта нового – Основного Закона страны. Эмомали Рахмонов был утвержден Председателем комиссии. В ее составе были 65 государственных и политических деятелей, представители всех регионов страны, политических партий, общественных организаций, национальных общин, а также ученые, юристы, философы и экономисты. В ноябре 1993 года Постановлением Президиума ВС была создана рабочая группа из 11 человек для разработки проекта Конституции под руководством Первого заместителя Председателя Верховного Совета А. С. Достиева. 13 апреля 1994 года Президиум ВС принял Постановление "О проекте Конституции". Проект новой Конституции РТ был опубликован во всех республиканских, областных и районных газетах для всенародного обсуждения. Состоявшееся в апреле-июне 1994 года народное обсуждение проекта Конституции РТ, в ходе которого он получил широкую поддержку, подтвердил необходимость осуществления конституционной реформы.² Поэтому 20 июля этого же года сессия Верховного Совета РТ одобрила в целом проект новой Конституции республики и приняла закон РТ "О конституционной реформе в РТ, о порядке принятия и введения в действие Конституции Республики Таджикистан". Конституция разрабатывалась и принималась в противоречивых условиях. В ней, как в зеркале, отразилась расстановка социальных сил и групп с разными политико-идеологическими ориентациями, а также неопределенность и выжидательный характер позиций ряда руководящих органов и влиятельных политиков, причастных к ее подготовке и принятию. Конституция, несмотря на свой «переходный» характер и нереализованные возможности, имеет, несомненное, позитивное значение в качестве Основного закона РТ.

²Закон РТ «О конституционной реформе в Республики Таджикистан, о порядке принятия и введения в действие Конституции Республики Таджикистан» от 20 июля 1994 года № 974.

6 ноября 1994 в ходе референдума была принята Конституция независимого Таджикистана, вернувшей республике, закрепленную еще в порядке внесения изменений и дополнений в Конституции 1978 года и отмененную 27 ноября 1992 г. решением сессией Верховного Совета РТ президентскую форму правления, которая получила одобрение большинства участников его обсуждения. Все предыдущие законы правовые акты должны были быть приведены в соответствие с новой Конституцией в течении двух лет после ее вступления в силу, а законы, названные в ней конституционными, должны были быть приняты в течение года после ее вступления в силу. Внимательный анализ действующей Конституции показывает, что в ней содержится формула, традиционная для современного государства. Это, как правило, демократическое, правовое отражающие как общее историческое прошлое, так и специфические особенности, обогащающие социальное государство, светское, унитарное, республиканское по форме правления. Кроме того действующей Конституции присущи черты, отражающие как общее историческое прошлое, так и специфические особенности обогащающие теорию и практику современного конституционализма. Конституция РТ 1994 года восприняла правовые институты классической демократии. Существование и развитие демократического государства не представляется возможным если в государстве действует единая идеология и централизованная власть, как в период СССР. В ее основу положена либеральная государственно-правовая доктрина, обогащенная опытом современного конституционализма, которая предопределяется признанием общепризнанных в мировом сообществе гуманистических ценностей как-то: народовластие, государственный суверенитет; верховенство права и закона; примат норм международного права; приоритет прав и свобод человека; защита прав национальных меньшинств; плюрализм форм собственности; поддержка частного предпринимательства; многопартийность; парламентаризм; местные самоуправление и т.д.³

³ Достиев А. С. Указ. раб. В электр. версии.

Закрепление в ст. 12 свободы экономической и предпринимательской деятельности и различных форм собственности, обусловило формирование новой экономической системы, были созданы условия для разработки и реализации правительственных программ приватизации, развития малого и среднего предпринимательства, внедрения новых форм экономической деятельности, создания частных компаний и предприятий, развития рыночных отношений, что позволило перейти Таджикистану от командно-административной к свободной рыночной экономике. Это стало фундаментом для развития гражданского, трудового, предпринимательского, туристического и др. частноправовых отраслей права. Были приняты Гражданский кодекс, Трудовой кодекс, Земельный кодекс, Водный кодекс и др.

Впервые интересы человека были поставлены выше интересов государства о чем свидетельствует ст. 5 Конституции, которая признает человека, его права и свободы высшей ценностью и с целью обеспечения указанных прав и свобод во второй главе закрепило основные права, свободы и обязанности человека и гражданина, что также нашло отражение в задачах нового Уголовного кодекса 1998 года, который в качестве первостепенных задач предусматривает охрану прав и свобод человека и гражданина.

Конституция закрепила ряд норм охраняющих и защищающих как права потерпевшего, так и права подозреваемого и обвиняемого. К ним можно отнести нормы, закрепляющие презумпцию невиновности, право на судебную защиту, возмещение нанесенного потерпевшему ущерба. В ней также предусмотрены нормы закрепляющие запрет любой формы дискриминации, право на жизнь, на неприкосновенность жилища, на труд, на отдых и иные личные, социальные, политические и экономические права и свободы. Это свидетельствует о её предельной демократичности в отличие от предыдущих конституций.

При обеспечении справедливости, прав и свобод человека и гражданина, составляющих суть демократической системы, весьма велика роль судебной власти. С принятием

Конституции в Таджикистане была провозглашена независимость судебной власти и началась судебная реформа. В ходе этого процесса в Республике Таджикистан были впервые созданы Конституционный, экономический и военный суды, а также Совет юстиции, были приняты Конституционные законы РТ «О судах РТ» и «О Конституционном суде РТ. С целью обеспечения независимости судей, срок их полномочий был определён в десять лет, а возраст представления на эту должность – 65 годами.

Получение независимости РТ, а также признание в ст. 10 Конституции международно-правовых актов, ратифицированных Таджикистаном, как составной части правовой системы республики способствовало тому, что РТ за годы независимости были подписаны и ратифицированы все важнейшие международно-правовые акты в сфере прав и свобод человека, в частности Конвенции о политических правах женщин от 20 декабря 1952 года, о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин от 18 декабря 1979 года и другие, рекомендации и положения которых методично имплементированы в национальное законодательство и являются составной частью правовой системы страны.

Конституция – это документ, который учитывает конкретные общественные условия и формируется на их основе, и не может действовать вне существующей среды. Следовательно, этот документ может изменяться и дополняться, соответствовать действительности, в противном случае, потеряет свою нормативно-правовую ценность. С осознанием этих реалий и с учетом обеспечения национального единства, с целью сохранения национальной целостности таджикского государства, в процессе длительных межтаджикских переговоров и высшее руководство РТ и руководители объединенной таджикской оппозиции предлагали внести соответствующие дополнения и изменения в Конституцию РТ. Верховный Совет принял постановление «О проведении референдума в Республике Таджикистан по внесению дополнений и изменений в Конституцию Республики Таджикистан», в соответствии с которым была определена дата референдума, и 26 сентября 1999 года был

внесен ряд дополнений и изменений в Конституцию страны. На основе внесенных дополнений и изменений впервые в политической истории Таджикистана начал функционировать двухпалатный постоянно действующий профессиональный Парламент, который способствовал развитию национального парламентаризма, демократизации нашего государства и государственного строительства. Была изменена ст. 65 Конституции, касающаяся срока полномочий президента: он увеличился с пяти до семи лет, но не более одного срока подряд.⁴

Очередной всенародный референдум по изменениям Конституции прошел 22 июня 2003 года. По итогам этого референдума в ст. 65 Конституции страны были внесены изменения, которые позволили главе государства быть избранным на два срока по семь лет каждый.

Внесенные по результатам проведенного в 2003 году референдума изменения в Конституцию также исключили положение о предельном 65-летнем возрасте для кандидата на должность президента Таджикистана.

Следует подчеркнуть, что характеризуя нормы принятой Конституции можно сказать, что ее нормы носят декларативный характер, они закрепляют лишь общие положения, которые конкретизируются и дополняются нормами иных нормативно-правовых актов, поэтому в их структуру входят лишь гипотеза и диспозиция, а санкции за исключением некоторых норм, например ст. 72, которая закрепляет порядок лишения Президента неприкосновенности в случае совершения им государственной измены практически отсутствуют.

Определив путь будущего развития независимого государства Таджикистан, Конституция создала главные основы государственного устройства и политической системы, заложив надёжный фундамент для построения настоящего гражданского общества, дальнейшего укрепления достижений независимости, устойчивого социально-

⁴РИА НОВОСТИ-<http://ria.ru/spravka/20131106/974190452.html> (Дата обращения: 1. 11. 2014г.).

экономического развития, реализации стратегических целей, созидательных планов и проектов, что в совокупности способствует росту и престижа нашей страны на международной арене.

Каждый год согласно Закону РТ «О праздничных днях» 6 ноября наш народ отмечает национальный праздник – День Конституции РТ. И в этом году мы отмечаем уже 20-летие нашей конституции, поэтому конституция 1994 года уже не называется новой, она все чаще именуется просто действующей, потому что она «работает», выполняет свойственные ей функции. На ее основе развивается Таджикское государство, создается правовая система (за последние 20-лет действия Конституции было принято около 900 нормативно-правовых актов), строятся отношения в экономической, политической, социальной, культурной жизни общества.

Литература:

1. Достиева А. С. Конституция Республики Таджикистан 1994 года: история разработки, принятия и общие положения: автореф. диссер. Научная библиотека диссертаций и авторефератов disserCat <http://www.dissercat.com/content/konstitutsiya-respubliki-tadzhikistan-1994-goda-istoriya-razrabotki-prinyatiya-i-osnovnye-po#ixzz3F2aE0YgU> (Дата обращения: 1. 11. 2014г.).
2. Закон РТ «О конституционной реформе в Республики Таджикистан, о порядке принятия и введения в действие Конституции Республики Таджикистан» от 20 июля 1994 года № 974.
3. РИА НОВОСТИ-
<http://ria.ru/spravka/20131106/974190452.html> (Дата обращения: 1. 11. 2014г.).

Шокулова С. И.

Фишурда

Тоҷикистон дар симои Конституцияи с. 1994.

Конституцияҳои қаблан қабулшудаи ҶТ маҳсули давлати тоталитарӣ буда, синфӣ будани ҷомеа ро инъикос мекард, ҳуқуқ ва озодиҳоро маҳдуд, манфиатҳои давлатро аз манфиатҳои шахсон авлотар меҳисобид. Бо қабули Конституцияи с. 1994 ҳуқуқ, озодӣ ва манфиатҳои шахс аҳамияти муҳим пайдо намуд.

Шокулова С. И.

Аннотация

Таджикистан в свете Конституции 1994г.

Предыдущие Конституции РТ, являясь придатком тоталитарного государства, закрепляли классовость общества, ограничивали права и свободы и ставили интересы государства выше интересов личности. С принятием Конституции РТ 1994 права, свободы и интересы личности приобрели первоначальное значение.

Shokulova S. I.

The summary

Tajikistan in the light of the 1994 Constitution

Previous Constitution, as an appendage of the totalitarian state, anchored by the class society restrict the rights and freedoms and put the state's interests above the interests of the individual. With the adoption of the Constitution in 1994 the rights, freedoms and interests of the individual acquired the original value.

Холова Н. Р.*

Понятие и сущность конституционного права личности на судебную защиту

*Соискательница кафедры конституционного права юрид. ф.-та Таджикского национального университета

Калидвожаҳо: ҳимояи судӣ, ҳуқуқ ба ҳимояи судӣ, муҳофизатии судӣ

Ключевые слова: судебная защита, право на судебную защиту, судопроизводство

Key words: judicial protection, right to judicial protection, legal procedure

В системе государственных механизмов защиты прав и свобод человека и гражданина в РТ главенствующая роль отводится судебной защите. Возможность судебной защиты нарушенных прав является одним из важнейших принципов построения правового государства и демократического общества, которая базируется на признанных международных стандартах прав человека закрепленных во Всеобщей Декларации прав человека и других международных документах по правам человека и закрепленных на конституционном уровне в каждом государстве. Так, в ст. 8 Всеобщей декларации прав человека говорится, что: "Каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случаях нарушения его прав, предоставленных ему конституцией или законом".

В соответствии с данными стандартами право на судебную защиту представляет собой определенную законодательством страны возможность лицу обратиться в суд для восстановления нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса.

Право на судебную защиту провозглашено в ст. 19 Конституции РТ, гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод. Каждый вправе требовать, чтобы его дело было рассмотрено компетентным, независимым и беспристрастным судом, учрежденным в соответствии с законом.

При этом следует подчеркнуть, что право на судебную защиту имеет в Конституции еще ряд развивающих и уточняющих положений. Так ст. 14 Конституции РТ, указывается что, права и свободы человека и гражданина осуществляются непосредственно. Они определяют цели, содержание и применение законов, деятельность законодательной, исполнительной и местной властей, органов местного

самоуправления и обеспечиваются судебной властью. Ст. 20 и 21 Конституции РТ определяет, что никто не считается виновным в совершении преступления до вступления приговора суда законную силу, а также государство гарантирует потерпевшему судебную защиту и возмещение нанесенного ему ущерба. Также вопросам судебной защиты прав человека посвящены большинство положений гл. 8 Конституции РТ.

Анализ указанных положений Конституции дает возможность определить ряд основных свойств присущих судебной защите прав и свобод человека и гражданина:

Во-первых, судебной защите подлежат все без исключения права и свободы человека и гражданина – основные (закрепленные в Конституции) и производные (закрепленные в отраслевом законодательстве). Таким образом, право на судебную защиту имеет универсальный характер.

Во-вторых, право на судебную защиту отнесено к категории абсолютных прав и свобод человека и гражданина, т.е. не подлежит ограничению. В частности данное право в соответствии со статьей 47 Конституции РТ отнесено к числу не ограничиваемых прав во время чрезвычайных ситуаций.

В-третьих, право на судебную защиту состоит из двух взаимосвязанных составных частей – само право на обращение в суд и непосредственное рассмотрение дела компетентным и беспристрастным судом. А. М. Диноршоев делит данное право на материальную и процессуальную часть. К материальной он относит возможность человека обратиться за защитой в суд, к процессуальной части он относит непосредственное рассмотрение дела в суде по какому-либо виду судопроизводства.¹

А.Н. Ведерников, также указывает, что в своем содержании данное право состоит из двух самостоятельных частей – это право на обращение в суд как орган судебной власти, специально предназначенный для разрешения споров, жалоб и обращений граждан, и это право на разрешение такого обращения по существу в соответствии с конституционно-закрепленными и

¹Диноршоев А.М. Права человека. Учебник для вузов. Душанбе 2011. С.72-74.

иными правовыми установлениями и принципами судопроизводства, составляющими понятие правосудия.²

В-четвертых, право на судебную защиту имеет специального субъекта реализации данного права, которым выступает вся судебная система страны, осуществляющее правосудие во всех установленных законодательством формах.

В-пятых, данное право выступает в качестве обеспечительного механизма реализации других прав закрепленных в Конституции и отраслевом законодательстве. Тем самым данное право тесно связано со всеми правами человека.

Таким образом, право на судебную защиту выступает в качестве системообразующего права человека и имеет различные аспекты реализации. В этой связи, в науке данное право имеет различные подходы к определению его содержания.

Так, Т.В. Синюкова определяет право на судебную защиту как институт конституционного права, вид государственной защиты прав и свобод личности.³ А. М. Диноршоев отмечает что, право на судебную защиту, будучи институтом конституционного права, выступает в качестве государственно-правового механизма обеспечения прав и свобод человека.⁴

Другая категория ученых определяют данное право как общественное отношение и государственную функцию.⁵ В частности, Е.Б. Мизулина и В.М. Савицкий отмечают, что конституционно гарантированное право на судебную защиту выступает в виде правоотношения, на одной стороне которого находится лицо, обратившееся за защитой, а на другой – суд, обязанный рассмотреть жалобу этого лица и принять законное и обоснованное решение.⁶

Также, в теории права судебная защита рассматривается как составная часть правоохранительной функции государства.⁷ С

²Ведерников А.Н. Конституционное право личности на судебную защиту в законодательстве и судебной практике России. М., 2009. С.52

³Синюкова Т.В. Юридические гарантии как метод регулирования правового положения личности// Вопросы теории государства и права. Вып. 9. Саратов, 1991. С.150-160

⁴Диноршоев А.М. Права человека. Учебник для вузов. Душанбе 2011. С.72-74.

⁵Лучин В.О. Конституционные институты // Современный конституционализм. М.1990. С.35

⁶Права человека. Учебник // Под ред. Е.А. Лукашева. М.,2009. 332-334

⁷Толкачев Х.Б., Хабибуллин А.Г. Личные конституционные права и свободы граждан СССР: система, характеристики, особенности реализации. Уфа, 1990. С. 46

более расширительным пониманием функций права на судебную защиту выступают А.Н. Головистикова Л.Ю. Грудцина. В частности они отмечают, что закономерное в правовом государстве усиление влияния судебной власти, ее обособление от правоохранительных органов, выделение в самостоятельную ветвь государственной власти неизбежно приводят к перерастанию судебной защиты прав и свобод граждан в самостоятельную государственную функцию.⁸

Ряд ученых отождествляют судебную защиту с правосудием, или рассматривается как гарантия доступа к нему. В частности М.В. Баглай рассматривая право на судебную защиту, отмечает, что Конституция обычно закрепляет гарантии прав граждан в их отношениях с судебной властью, организацию судебной системы и статус судей. Смысл возведения этих вопросов на уровень конституционного регулирования состоит в необходимости исключить возможность судебного произвола по отношению к гражданам, закрепить гарантии правосудия, создать иерархическую структуру, способную обеспечить возможность обжалования судебных решений и приговоров, а также гарантировать независимость и высокий статус деятелей юстиции.⁹

В уголовно-процессуальной науке под судебной защитой понимается «совокупность организационных и процессуальных правил, предоставленных подозреваемому, обвиняемому и потерпевшему для защиты своих прав и законных интересов».¹⁰ Право на судебную защиту направлено против предвзятого, необъективного подхода к обвиняемому, против так называемого обвинительного уклона способного привести только к ошибочным незаконным решениям.¹¹

Такое разнообразие точек зрения по поводу права на судебную защиту свидетельствует о том, что оно является сложным правовым институтом. Как верно отмечает М.Г. Кательников разнообразие во взглядах на судебную защиту отражает сложный характер этого социального и юридического феномена и позволяет рассматривать его как концептуальное

⁸Головистикова А.Н., Грудцина Л.Ю. Права человека. Учебник. М.2006. С. 223.

⁹Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. 3-е изд., изм. и доп. М.: Норма, 2005. С. 636- 637

¹⁰Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов.1987. С. 8-9.

¹¹Уголовный процесс. Учебник // Под ред. Кобликова А.С. М.,2000. С.37

теоритическое и политико – правовое понятие характеризующее смысл, содержание и формы реализации судебной власти.¹²

В заключении хотелось бы отметить, что обеспечение права на судебную защиту возможно лишь при наличии соответствующих государственных структур, законодательном закреплении методов, процедур и механизмов, с помощью которых человек сможет добиться защиты нарушенных прав и интересов. На сегодняшний день в РФ, именно судебная защита прав человека и гражданина должна выступать в качестве действенного механизма реализации и защиты прав человека и гражданина.

Литература:

1. Диноршоев А.М. Права человека. Учебник для вузов. Душанбе 2011.
2. Ведерников А.Н. Конституционное право личности на судебную защиту в законодательстве и судебной практике России. М., 2009.
3. Синюкова Т.В. Юридические гарантии как метод регулирования правового положения личности // Вопросы теории государства и права. Вып. 9. Саратов, 1991.
4. Лучин В.О. Конституционные институты // Современный конституционализм. М.1990.
5. Права человека. Учебник.// Под ред. Е.А. Лукашева. М.,2009.
6. Толкачев Х.Б., Хабибуллин А.Г. Личные конституционные права и свободы граждан СССР: система, характеристики, особенности реализации. Уфа, 1990.
7. Головистикова А.Н., Грудцина Л.Ю. Права человека. Учебник. М.2006.
8. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. 3-е изд., изм. и доп. М.: Норма, 2005.
9. Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов.1987. С. 8-9.
10. Уголовный процесс. Учебник.// Под ред. Кобликова А. С. М.,2000.

¹²Кательников М.Г. Право на судебную защиту: понятие и сущность // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия Право. №13 (68). 2006. С.249

11. Кательников М.Г. Право на судебную защиту: понятие и сущность.// Вестник Южно – Уральского государственного университета. Серия Право. №13 (68). 2006.

Холова Н.Р.

Фишурда

Маҳфум ва моҳияти ҳуқуқи шахс ба ҳимояисудӣ

Мақолаи мазкур ба маҳфум ва моҳияти ҳуқуқи шахс ба ҳимояи судӣ, ки дар м. 19-и Конститутсияи пешбинишуда, бахшида шудааст. Ҳуқуқи шахс ба ҳимояисудӣ яке аз ҳуқуқҳои асосии шахс ба шумор рафта, ба шахрвандон имкони мурочиат ба суд ҳангоми поймолшудани ҳуқуқҳояшонро медиҳад. Дар мақола маҳфумҳо ва хусусиятҳои ҳоси ҳуқуқи мазкур зеро таҳлил қарор гирифтаанд.

Холова Н.Р.

Аннотация

Понятие и сущность конституционного права личности на судебную защиту

Статья посвящена конституционному праву граждан на судебную защиту, гарантированному ст. 19 Конституции РТ. Право граждан на судебную защиту является основным средством защиты в государственно-правовом механизме обеспечения прав и свобод человека и гражданина. В статье анализируются основные подходы к пониманию права на судебную защиту и его основные характерные черты.

Kholova N.R

The summary

Concept and essence of the constitutional rights of the individual to judicial protection

The article is devoted to the constitutional right of citizens to judicial protection, guaranteed by Article 19 of the Constitution. Citizens' right to judicial protection is the primary means of protection in state-legal mechanism to ensure the rights and freedoms of man and

citizen. The article analyzes the main approaches to the understanding of the right to judicial protection and its main characteristics.

Назаров А.К*.

Проблема определения понятия криминалистики

Калидвожаҳо: криминалистика, қонуният, мафҳум

Ключевые слова: криминалистика, закономерности, понятие, определение

Key words: criminology, law, the concept, the definition of

Процесс становления криминалистики как науки длился не одно десятилетие и ставил перед собой цель создания науки, которая включала бы в себя необходимые элементы других наук, опыт, накопленный поколениями, разработку новых идей. Такая наука должна была вооружить знаниями борющиеся с преступностью правоохранительные органы. Криминалистика выполнила социальный заказ на отрасль знания, которая могла бы дать реальный отпор негативному социальному явлению преступности, когда простого опыта и здравого смысла стало недостаточно для защиты общества. Представление о ней менялось на протяжении долгого периода времени, выдвигались теории, ставились догадки и т. д.

Среди областей научного знания, составляющих основу профессиональной подготовки следователей, прокуроров, судей, оперативных работников, адвокатов, важное место занимает криминалистика – наука, которая изучает и обобщает опыт борьбы с преступностью, разрабатывает средства, приемы и методы раскрытия и расследования преступлений

В основе научного знания криминалистики лежит изучение ею совокупности закономерностей объективной действительности необходимой для успешного раскрытия,

*Зав кафедрой криминалистики и судебно - экспертной деятельности юрид. ф-та Таджикского национального университета, к.ю.н., доцент

расследования и предотвращения преступлений. Формирование этих закономерностей обусловлено тем, что всякое преступление связано с окружающей средой и отображается в окружающей среде.

Каждое преступление отображается в объективной действительности в виде самых разнообразных следов - как идеальных, так и материальных. Такие следы являются источником информации о преступлении и его участниках. Процесс образования различных следов подчиняется соответствующим закономерностям и является составным элементом в механизме преступления.

Криминалистика является юридическая наукой, поскольку ее предмет, объект и задачи познания, разрабатываемые ею средства, приемы и методы лежат в области правовых явлений. Служебная функция науки и решаемые ею задачи относятся к сфере деятельности правоохранительных органов, а рекомендации, разрабатываемые криминалистикой для практики борьбы с преступностью, основаны на законе, применяются в соответствии с его требованиями.

Криминалистические исследования, проведенные за много лет, а также исследования предмета, объекта, природы, функции науки криминалистики и достижений других наук позволили основать прочную научную базу для борьбы с преступностью уголовно-правовыми средствами.

Попытки использования достижений науки и техники при раскрытии и расследовании преступлений делались достаточно давно, но только во второй половине XIX в. научно-технические средства начали активно применяться в деятельности правоохранительных органов. Комплекс научных положений, положивший начало формированию самостоятельной науки, получил название «криминалистика». Этому послужило издание в 1898 г. книги австрийского следователя Ганса Гросса «Руководство для судебных следователей как система криминалистики». Среди областей научного знания, основы которых составляют необходимое условие профессиональной подготовки следователей, судей, оперативных работников, адвокатов, важное место занимает криминалистика – наука, изучающая и обобщающая опыт борьбы с преступностью, разрабатывающая средства, приемы и методы раскрытия, расследования и предупреждения преступлений.

Криминалистика (от лат. *criminalis* – преступный, относящийся к преступлению) – наука, исследующая закономерности приготовления, совершения и раскрытия преступления, возникновения и существования его следов, собирания, исследования, оценки и использования судебных доказательств, а также разрабатывающая систему основанных на познании этих закономерностей специальных приёмов, методов и средств применяемых в ходе предварительного следствия для предупреждения, раскрытия и расследования преступлений, а также при рассмотрении уголовных дел в судах.

Вопрос о понятии, содержании и значении криминалистики продолжает относиться к числу достаточно дискуссионных проблем криминалистики. Одной из основных проблем науки криминалистики является определение ее понятия.

Понятие криминалистики может быть определено предварительным исследованием объектов, природы, предмета и функций науки.

Однако до сих пор точного понятия криминалистики нет.

Впервые концепция и структура общей теории криминалистики была изложена Р. С. Белкиным в работе "Ленинская теория отражения и методологические проблемы советской криминалистики" (1970г.), а затем развита им в трехтомном "Курсе советской криминалистики" (1977— 1979г.), в других работах.

Термин "общая теория криминалистики" вошел в научный обиход, а содержание этой теории составило первый раздел в системе науки. Впоследствии коррективы в содержание и структуру общей теории вносили А. А. Эйсмэн, Н. А. Селиванов, и некоторые другие ученые, но в целостном виде она в их работах представлена не была.

Большинство ученых опираются на определение, которое в свое время дал Белкин Р.С. Криминалистика (по мнению Белкина Р.С.) – это наука о закономерностях механизма преступления, возникновения информации о преступлении и его участниках, о собирании и исследовании, оценке и использовании доказательств, а также основанных на познании данных закономерностей, специальных средств и

методов судебного исследования и предотвращения преступления¹. Данное определение является общепризнанным с 1987 года.

Механизм преступления—сложная динамическая система, включающая субъект преступления, его отношение к своим действиям и их последствиям, к соучастникам; предмет посягательства; способ совершения и сокрытия преступления; преступный результат и др. Как всякая объективная реальность, механизм преступления формируется и функционирует под воздействием определенных закономерностей, из числа которых к предмету криминалистики относятся:

а) закономерности формирования, выбора и реализации способов подготовки, совершения и сокрытия преступления;

б) закономерности возникновения и развития связей между элементами механизма преступления;

в) закономерности возникновения и развития явлений, связанных с преступлением (до, во время и после его совершения), значимых для решения задач судопроизводства.²

У профессора Е.П. Ищенко тоже такое определение.³ Данное определение поддерживает Е.В. Бурцева, И.П. Рак, А.В. Селезнев, Э.В. Сысоев.⁴ В системе научных знаний, составляющих основу профессиональной подготовки следователей, дознавателей, прокуроров, судей, экспертов, оперативных работников, адвокатов, важное место занимает понятие криминалистики – наука, которая изучает криминальную деятельность, обобщает опыт борьбы с преступностью, разрабатывает технические средства, тактические приемы и методы раскрытия, расследования и предупреждения преступлений. Теоретические положения, средства, приемы и методы криминалистики, реализуемые криминалистикой, образуют ее систему как юридической науки и учебной дисциплины⁵.

¹Белкин Р. С. Криминалистика. М. НОРМА, 2001.С 13-25

²Криминалистика. Т. В. Аверьянова, Р. С. Белкин, Ю. Г.Корухов, Е. Р. Россинская. М., 2000.С.60

³Криминалистика. // Под редакцией доктора юридических наук, профессора Е.П. Ищенко. М.2005. С.25.

⁴Криминалистика. // Авт. кол. Е.В.Бурцева, И.П.Рак, А.В.Селезнев, Э.В.Сысоев. Тамбов

Издательство:ТГТУ.2006 С-12

⁵<http://voxlex.ru/criminal-discipline/kriminalistika/> Вохолохова О.В.

Профессор О. Я. Баев отмечает что «криминалистика есть наука о закономерностях возникновения, собирания, исследования, использования и оценки информации, связанной с совершением преступлений, их расследованием и рассмотрением уголовных дел в суде, а также основанных на познании этих закономерностей средствах и способах информационно-познавательной деятельности органа дознания, следователя, эксперта, прокурора и адвоката – каждым в соответствии со своей уголовно-процессуальной функцией и полномочиями, регулируемые в рамках динамической системы правоотношений, установленных уголовно-процессуальной формой»⁶. На первый взгляд, это определение очень близко к определению Р. С. Белкина. Только вместо слов «собрание, исследование, оценка и использование доказательств» здесь говорится о собирании, исследовании, оценке и использования информации, вместо слов «судебное исследование и предотвращение преступлений» – о познавательной деятельности, а к числу субъектов такой деятельности, наряду с органом дознания, следователем и прокурором, отнесен еще и адвокат.

В книге криминалистики под редакцией Лямина Е.Я и Мартынова Н.П. вышедшего в 1966г., было дано другое определение криминалистики: криминалистика-это наука о технических средствах, тактических приёмах и методах, применяемых для выполнения предусмотренных уголовно-процессуальным законом действий по обнаружению, собиранию, фиксации и исследованию доказательств в целях раскрытия предупреждения преступлений.⁷

Предметом науки криминалистики, по мнению А.В. Васильевич и Ф.А. Георгиевич состоит из двух частей. Первая часть включает три группы закономерностей:

- 1) закономерности механизма преступления;
- 2) закономерности возникновения информации о преступлении и его участниках;
- 3) закономерности собирания, исследования, оценки и использования доказательств.

⁶Баев О. Н. Российская криминалистика начала XXI в направления развития, современные проблемы. Вестник криминалистики. – Москва, 2000. Вып. 1. С. 10–15.

⁷Криминалистика. // Под редакцией Лямина Е.Я и Мартынова Н.П. М.1966 С.-4.

Ко второй части предмета криминалистики относятся специальные средства и методы судебного исследования доказательств и предотвращения преступлений, разрабатываемые в криминалистике.

Механизм преступления – сложная динамическая система, включающая ряд компонентов. К ним относятся:

- субъект преступления, его отношение к своим действиям, их последствиям, а также к соучастникам;
- предмет посягательства; способ совершения и сокрытия преступления;
- преступный результат;
- обстановка преступления;
- действия лиц, оказавшихся случайно вовлеченными в происшествие, и некоторые другие компоненты, в совокупности образующие первый элемент предмета криминалистики⁸.

И.Ф.Понтелеев определяет криминалистику как науку о раскрытии преступлений. Безусловно, данное понимание является узким, и в определении не раскрыты все объекты изучения криминалистики. «Раскрытие» в данном определении следует понимать и как определение характеристики личности и совершения преступления, и как собирание доказательств⁹.

Другое определение криминалистике предложил профессор А.А. Эйсман: криминалистика — "это наука интегративного типа, изучающая поведение преступника, процесс и результаты отражения расследуемых событий в окружающей среде, познавательную деятельность сотрудников правоохранительных органов и разрабатывающая с учетом установленных закономерностей методологические теории, научно-технические средства, приемы и методы в целях оптимизации взаимосвязанных процессов использования собранной информации в доказательствах по уголовному делу, обнаружения, раскрытия и предупреждения преступления"¹⁰.

⁸Васильевич А. В., Георгиевич Ф. А. Криминалистика-конспект лекций (5-е изд.) М.2009.С. 10-15

⁹ Понтелеев И. Ф. Криминалистика. М.Юрит издат.1993.С.22-35

¹⁰Эйсман А. А. Криминалистика в системе юридических наук. М. Теис, 1963. Эйсман А. А. Введение в криминалистику — учение о предмете, системе, методах и истории

Профессор Н.П.Яблоков поддерживая мнения Р. С. Белкина предлагал следующие определение криминалистики: Криминалистика – наука, исследующая закономерности преступных деяний, механизм их отражении в источниках информации, особенности деятельности по раскрытию, расследованию и предупреждению всех видов преступлений и разрабатывающая на этой основе и использовании данных юридических и других наук средства и методы указанной деятельности с целью обеспечения надлежащего применения процессуально- материальных правовых норм¹¹.

Существуют и другие мнения по поводу понятие криминалистики. Так, А.В.Руденко предлагает, что криминалистика–это наука об объективных связях сущностей события преступления, следов, процессов расследования, раскрытия, предупреждения. Соответственно, объектом криминалистики являются объективные связи, а предметом как сама сущность объективных связей, так и сущность события преступления, сущность следов преступления, сущность расследования, раскрытия, предупреждения преступлений¹².

Весьма показательно, что каждый из авторов приводил свое обоснование и определение, вследствие чего до настоящего времени не сформировано какого-либо общепринятого понимания и определения этого понятия. Нам не известно ни одной зарубежной публикации, посвященной этой проблеме.

Криминалистика — самостоятельная наука, поскольку имеет свои специфические объекты, предмет, методологию и задачи исследований"¹³.

Как отмечает В.Д.Лаврухин, "интегративная природа криминалистики настолько всеобъемлюща, что есть все основания отнести ее к особому – четвертому классу наук мультиинтегративного типа. Однако, – пишет он дальше, – это

криминалистики. // Советская криминалистика. Теоретические проблемы. М. Юридиздат, 1978. С.33.

¹¹Криминалистика. // Под редакцией доктора юридических наук, профессора Н.П.Яблокова М.2001.С-10

¹²Проблема определения понятия предмета и объекта криминалистики teoriapragmatica.ru/rus/files/arhiv_zhurnala/2014/6/.../rudenko.pdf

¹³Лаврухин В. Д. К понятию криминалистики. // Государство и право. 1992. №3. С. 43.

не означает, что криминалистика – конгломерат сведений, заимствованных из иных наук; данные наук криминалистика использует не механически, а творчески приспособляя их к решению своих задач.

Все сказанное свидетельствует об интегративной природе криминалистики, концепция которой была предложена Р. С. Белкиным. Нам определения Р.С.Белкина представляет наиболее полными в тоже время кратким по содержанию, объективно отражающим современный уровень развития криминалистики и позволяющим четко отграничить ее предмет от предметов других наук.

Литература:

1. Аверьянова Т. В., Белкин Р. С., Корухов Ю. Г., Россинская Е. Р. Криминалистика. М., 2000.
2. Баев О. Н. Российская криминалистика начала XXI в.: направления развития, современные проблемы. Вестник криминалистики. – М., 2000. Вып. 1.
3. Белкин Р.С. Криминалистика. М.: НОРМА, 2001.
4. Бурцева Е. В., Рак И. П., Селезнев А. В., Сысоев Э.В. Криминалистика. Тамбов. Издательство: ТГТУ.2006
5. Васильевич А.В., Георгиевич Ф.А.. Криминалистика-конспект лекций (5-е изд.) М. 2009
6. Вохолохова О.В. <http://voxlex.ru/criminal-discipline/kriminalistika/>
7. Ищенко Е.П. Криминалистика. М.2005.
8. Лямина Е.Я, и Мартынова Н.П. Криминалистика. М.1966.
9. Лаврухин В. Д. К понятию криминалистики. // Государство и право. №3, М.1992.
10. Руденко А.В. Кубанского государственного университета. Проблема определения понятия предмета и объекта криминалистики [teoria-practica.ru/rus/files/arhiv_zhurnala/2014/6/.../rudenko.pdf](http://practica.ru/rus/files/arhiv_zhurnala/2014/6/.../rudenko.pdf)
11. Эйсман А. А. Криминалистика в системе юридических наук. М. Теис, 1963.
12. Эйсман А. А. Введение в криминалистику — учение о предмете, системе, методах и истории криминалистики. // Советская криминалистика. Теоретические проблемы. М: Юриздат, 1978.
13. Яблокова Н.П. Криминалистика. М.2001.

Назаров А. К.

Фишурда

Масоили муаян кардани мафҳуми криминалистика

Дар мақолаи мазкур мафҳуми криминалистика таҳлил карда шудааст. Масалаи мафҳум, мазмун ва аҳамаияти криминалистика то ҳол ба сифати масалаҳои баҳсовари илми криминалистика ба ҳисоб меравад. Яке аз проблемаҳои илми криминалистика ин муаян кардани мафҳуми криминалистика ба ҳисоб меравад.

Назаров А.

К.

Аннотация

Проблема определения понятия криминалистики

В данной статье анализируется понятие криминалистики. Вопрос о понятии, содержании и значении криминалистики продолжает относиться к числу достаточно дискуссионных проблем криминалистики. Одной из основных проблем науки криминалистики является определение ее понятия.

Nazarov

А. К.

The summary

The problem of the definition of criminology

The following work analyzes the concept of criminology. The issue of the concept, the content and meaning of criminology continues to be among the most controversial problems of criminology. One of the main problems of forensic science is to define correctly its concept.

Мафҳум ва хусусиятҳои функсияҳои давлат

Калидвожаҳо: функсия, функсияҳои давлат, вазифаҳои давлат, самтҳои фаъолияти давлат, проблемаҳо

Ключевые слова: функция, функции государства, задачи государства, направления деятельности государства, проблемы

Key words: function, functions of the state, tasks of the state, the direction of state activity, problems

Функсияҳои давлат яке аз масъалаҳои муҳими назарияи умумии давлат буда, чун анъана мавриди таваҷҷуҳ ва таҳлили мутафаккирону олимон қарор дорад, зеро омӯзиши он барои назария ва амалияи давлатӣ хело муҳим аст. Муҳим будани ин мавзӯ бо як қатор омилҳо муайян мешавад:

Якум, моҳияти давлат дар функсияҳояш рӯшан мегардад. Маҳз бо функсияҳои давлат моҳияти ин ё он давлатро муайян мекунанд.

Дуюм, бо пешрафти ҷомеа моҳияти давлат ва мутобиқан функсияи давлат инкишоф меёбанд.

Сеюм, функсияҳои давлат ба шароити нави ҳаёт мутобиқ мешаванд, як қатор функсияҳо аз байн мераванд, функсияҳои нав ба миён меоянд. Аз ин хотир, омӯзиши ин масъалаи илмӣ имкон медиҳад муайян шавад, ки кадоме аз функсияҳои анъанавӣ аз байн рафтаанд, кадом функсияҳои нав пайдо шуданд.

Бинобар ҳамин баъди пош хурдани ИҶШС ва соҳибистиклол гардидани ҶТ, ҳамчунин гузаштан аз ҷомеаи сотсиалистӣ ба ҷомеаи шаҳрвандӣ, муносибатҳои нави ҷамъиятӣ ба вуҷуд омадаанд, ки боиси тағйири функсияҳои давлат гардид. Аз ҷумла функсияҳои давлатҳои сотсиалистӣ

* Ассистенти кафедраи назария ва таърихи давлат ва ҳуқуқи ғ-ти ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон

(иқтисодӣ, иҷтимоӣ, фарҳангӣ, экологӣ) ва ғ. қомилан дигаргун шуданд, як қатор функсияҳо, ки дар давраи сотсиализм манъ гардида буданд, (аз қабилӣ манъи моликияти хусусӣ, фаъолияти соҳибқорӣ ва м.и) аз байн рафтанд. Акнун давраи имрӯзаи инкишофи ҷомеи ҷаҳон як қатор масъалаҳои глобалиро ба миён овард, ки ҳалли онҳо кушиши ҳамаи давлатҳои оламро металабад ба монанди функсияҳои экологӣ, демографӣ, энергетикӣ, захиравӣ, ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва ғ. Дар ҳамин асос тағйири функционалии давлат дар самтҳои гуногуни давлат таҳқиқҳои навро металабад. Аз ин хотир дар илми ҷаҳонӣ, аз он ҷумла илми пасошӯравӣ таҳлили функсияҳои давлат бо дар назардошти дигаргунҳои қулӣ дар ҷомеаи ҷаҳон идома дошта, фикру ақидаҳои гуногун оид ба масъалаву проблемаҳои функсияҳои давлат, аз ҷумла оид ба мафҳуми функсияи давлат, мафҳуми вазифаи давлат, шаклҳои амалишавии функсияҳои давлат, шаклҳои ҳуқуқии функсияҳои давлат ва м.и. аз ҷониби олимону мутафакирони зиёд арзиёби гардидааст. «Функсия» танҳо истилоҳи ҳоси илмҳои юридикӣ ва сиёсӣ набуда, балки дар дигар илмҳо низ (ба монанди илмҳои физика, математика, биология, сотсиология ва ғ.) истифода бурда мешавад. Ибораи «функсия»-ро бори аввал мутафаккирони олмонӣ Г.В.Лейбниц ва Бернулли ба илм ворид кардаанд.¹ Истилоҳи «функсия» аз лотинӣ “functio” гирифта шуда, маънои иҷро намудан, амалинамудан - ро дорад.² Бояд қайд кард, ки дар илмҳои иҷтимоӣ (ҳуқуқшиносӣ, сиёсатшиносӣ, иқтисодӣ, сотсиологӣ ва ғ) функсия маънои иҷрокардан, амали намудан ва фаъолият намудани ин ё он институти иҷтимоиро дорад, аз қабилӣ, функсияи оила, функсияҳои давлат ва ғайра.

¹Марченко Ю. В. Правовые формы осуществления государственных функций: дис. канд. юрид. наук. Саратов. 2008. С. 8.

²Сотиволдиев Р.Ш. Проблемаҳои назарияи давлат ва ҳуқуқ. Ҷ.1. Душанбе, 2010. С. 422.

Мафҳуми «функсияҳои давлат» низ яке аз масъалаҳои муҳими омӯзиши назарияи давлат ва ҳуқуқ буда, атрофи он нуқтаҳои назари гуногуни таҳқиқотчиёни шӯравӣю пасошӯравӣ мавҷуд аст. Як гуруҳи муаллифон ақида доранд, ки функсияҳои давлат ин самтҳои асосии фаъолияти давлат мебошанд. Гуруҳи дигар функсияҳои давлатро ҳамчун самтҳои дақиқи фаъолияти давлат мепиндоранд. Гуруҳи сеюмин бошад, ақида доранд, ки функсияҳои давлат ин фаъолияти давлат дар самти муайян мебошад.

М.И. Пискотин қайд мекунад, ки функсия ин самти зарурии фаъолияти давлат аз нуқтаи назари вазифаҳои дохилӣ ва берунӣ, талаботи ҷамъиятӣ мебошад.³Ба ақидаи С.С. Алексеев, функсияҳои давлат ин самтҳои асосии фаъолияти давлат буда, моҳият, вазифаҳои иҷтимоӣ, мақсад ва ҳадафҳои давлатро ифода мекунанд.⁴

Р.Ш. Сотиволдиев, қайд мекунад, ки функсияҳои давлат ин самтҳои асосии фаъолияти давлат мебошад, ки барои ҳалли вазифаҳо равона гаштаанд.⁵Ба ақидаи Г.С. Азизкулова ва И.И. Камолов функсияҳои давлат ин самтҳои (намудҳои) асосии фаъолияти давлат мебошад, ки баҳри амалишавии вазифаҳои иқтисодӣ, иҷтимоӣ, сиёсӣ ва ғ, ки назди давлат қарор доранд, ҳамчунин барои расидан ба мақсадҳои муайян вобаста аз моҳияти синфӣ, ҷамъиятӣ ва вазифаҳои иҷтимоӣ равона карда шудаанд.⁶Ба андешаи В.Н. Хропанюк, функсияҳои давлат ин самтҳои асосии фаъолияти давлат мебошад, ки дар онҳо моҳият ва вазифаҳои иҷтимоӣ идоракунии давлатӣ ошкор мегарданд.⁷ Н.Б. Пахаленко чунин мешуморад, ки функсияҳои давлат ин самтҳои (тарафҳои) зарурӣ ва доимии мақсаднокии фаъолияти давлат

³Пискотин М.И.К вопросу о функциях Советского государства в современный период// Советское государство и право. 1958. № 1. С. 90-91.

⁴Алексеев С. С., Архипов С.И. и др. Теория государства и права. М., 2003. С.146.

⁵Сотиволдиев Р.Ш. Назарияи ҳуқуқ ва давлат. Душанбе, 2008. С.239.

⁶Азизкулова Г.С, Камолов И.И. Теория государства и права. Схемы определения и вопросы тестов. Душанбе, 2013. С.125.

⁷Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений // Под ред. В.Г. Стрекозова. М., 1993. С. 119.

буда, вазифаҳои дохилӣ ва берунии он вобаста ба талаботи объективии инкишофи ҷамъият амали карда мешаванд.⁸Л.И. Загайнов бошад, чунин ақида дорад, ки функсияҳои давлат натавонанд самт ва тарафҳои фаъолияти давлат, балки маҷмӯи воситаҳои ҳалли вазифаҳо ва ноил шудан ба мақсадҳои давлат, дар ҳаёт амали намудани вазифаҳои иҷтимоӣ ва моҳияти синфи мебошад.⁹Ҳамчунин дар адабиёти муосир мафҳумҳои нави функсияҳои давлат, аз ҷумла функсияи генералии давлат пешбинӣ шудааст. Ин мафҳум таъиноти давлатро нисбат ба ҷомеаи шахрвандӣ мефаҳмонад.¹⁰

Дар назарияи либертарики В. С. Нерсисянс функсияҳои давлат ба маънои «шаклҳои асосии фаъолияти давлат» фаҳмида мешаванд, ки «моҳияти давлатро ифода мекунад». Аз ин лиҳоз В. С. Нерсисянс фаъолияти давлатро дар соҳаҳои ҳаёти иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва диг. функсияи давлат наменомад. Аз нигоҳи ӯ, функсияи давлат - на самт, балки шакли фаъолияти давлат аст. Барои ҳамин, дар назарияи ӯ таснифи анъанавии функсияҳои давлат ба иқтисодӣ, иҷтимоӣ, фарҳангӣ ва мисоли инҳо инкор карда мешавад.¹¹

Либертаристон (В. С. Нерсисянс, В. А. Четвернин) ҳар гуна самти фаъолияти давлатро функсияи давлат эътироф намекунад. В.С. Нерсисянс зеро мафҳуми функсияи давлат танҳо он самтҳои фаъолияти давлатро мефаҳмад, ки аз моҳияти аслии давлат бармеоянд. Моҳияти аслии давлат бошад, дар он ифода меёбад, ки давлат - ифодаи озодии одамон аст. Аз ин нуқтаи назар, ҳар гуна самти фаъолияти давлат, ки хилофи ин моҳияти давлат аст, «ғайриҳуқуқӣ» ва «ғайридавлатӣ» эътироф мешавад.¹² В.А. Четвернин низ самтҳои зиддиинсонии фаъолияти давлатро функсия эътироф намекунад. Баъд аз таҳлил намудани мафҳумҳои дар боло зикр гардида, чунин хусусиятҳои функсияҳои давлатро пешкаш намудан мумкин аст:

⁸Пахаленко Н.Б. От тоталитаризма к демократии: о функциях государства в переходный период// Политические проблемы теории государства. М., 1993. С. 29.

⁹Загайнов Л.И. Экономические функции Советского государства. М., 1968. С. 13-14.

¹⁰Спиридонов Л.И. Теория государства и права. М., 1996. С.47-48.

¹¹Нерсисянс В.С. Общая теория права и государства. М., 1999. С. 256 – 261.

¹²Ҳамон ҷо. С. 257-258.

1). Ба функцияҳои давлат танҳо самтҳои асосӣ (зарурии) фаъолияти давлат дохил мешаванд, чунки самтҳои фаъолияти давлат бисёр ва гуногун мебошад;

2). Мафҳуми «функцияи давлат» аз мафҳуми «вазифаи давлат» фарқ мекунад. Вазифаҳои давлат он проблемаҳои ҳаётан муҳими ҳалталаб мебошанд, ки дар ин ё он марҳилаи муайяни таърихӣ назди давлат қарор доранд. Функцияҳои давлат бошанд, самтҳои асосӣ ва муайяни фаъолияти давлат мебошанд, ки баҳри иҷрои вазифаҳои давлат равона гардидаанд. Давлат баҳри иҷрои вазифаҳои иқтисодӣ, сиёсӣ, иҷтимоӣ ва диг., дар самтҳои мухталиф (иқтисодӣ, иҷтимоӣ, фарҳангӣ ва диг.) фаъолият мекунад.

3). Функцияҳои давлат хусусияти комплексӣ дорад. Ҳамчун самти асосии фаъолияти давлат онҳо дар ягон маврид бо худи фаъолият ё ҷабҳаҳои алоҳидаи фаъолият айният (шабоҳат) дода намешаванд. Хусусияти комплексӣ доштани функцияи давлат дар он зоҳир меёбад, ки баҳри ҳалли вазифаҳои мухталифи иқтисодӣ, иҷтимоӣ, сиёсӣ, фарҳангӣ, иттилоотӣ ва ғайраҳо равона мегарданд.

Мазмуну моҳияти ҳар як функция аз як қатор ҷабҳаҳои монанди фаъолияти давлатӣ иборат аст. Аммо ин ҷабҳаҳо на механикӣ, на табиӣ ва на автоматӣ, балки фаъолияти мақсадноки субъектони гуногун, аз ҷумла шахсони мансабдори давлатӣ, мақомоти давлатӣ ва м.и. мебошанд.

4). Функцияҳои давлат дар ҳама ҳолат моҳият ва мазмуни функцияҳои иҷтимоӣ – синфӣи давлатро инъикос мекунад. Функцияҳои давлат ҳангоми ҳалли вазифаҳои давлатӣ (иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва ғ) муайян карда шуда, мақсади онҳо ошкор мегарданд.

5). Дар функцияҳои давлат на танҳо моҳияти иҷтимоӣ – синфӣ ва моҳияти давлат, балки мақсадҳо ва вазифаҳо, ки дар ин ё он марҳилаи инкишоф дар назди давлат қарор доранд, ифода мешаванд. Хусусияти функцияҳои давлат на танҳо бо навъи давлат ва моҳияти иҷтимоӣ – синфӣ, балки бо

мақсадҳо ва вазифаҳои хосе, ки дар назди давлат истодаанд, мӯйаян карда мешаванд.

6). Функсияҳои давлат аз функсияҳои алоҳидаи мақомоти давлатӣ фарқ доранд. Функсияҳои мақомот ва ташкилотҳои давлатӣ, ҳарчанд дар ҳаёти ҷамъиятӣ ва давлатӣ аҳамият дошта бошанд ҳам, дар муқоиса бо функсияҳои давлат нисбатан маҳдуд мебошанд. Агар функсияҳои давлат ҳамаи фаъолиятро дар бар гиранд, пас функсияҳои мақомоти алоҳидаи давлатӣ танҳо як қисми онро дар бар мегиранд. Яъне ҳар як мақоми давлатӣ баҳри иҷрои функсияҳои ҷудоғонаи давлат ташкил карда мешавад. Чунончи, дар иҷрои функсияи таъмини қонуният ва тартиботи ҳуқуқӣ ҳамаи мақомоти ҳифзи ҳуқуқ (мақомоти Прокуратура, Вазорати қорҳои дохилӣ, Кумитаи амнияти миллӣ ва ғ.) ширкат меварзанд. Иҷрои функсияи иқтисодӣ ба зиммаи якчанд мақомоти дигари давлатӣ (саноатӣ, молиявӣ, андоз ва ғ.), гузошта шудааст.

7). Хусусияти дигари функсияҳои давлат дар он зоҳир мегардад, ки бо усулҳо ва шаклҳои гуногун амалӣ мешаванд ва аз ҳамдигар фарқ мекунанд, бо соҳаҳои дигари фаъолият омехта намешаванд. Аз хусусияти мазкур бар меояд, ки функсияҳои давлат бо шаклу тарзҳои махсус амалӣ мешаванд. Дар адабиёти пасошӯравӣ шаклу тарзҳои гуногуни амалӣ гаштани функсияҳои давлат аз ҷониби олимону муҳаққиқон пешбинӣ шудааст. Асосан шаклҳои зерини иҷрои функсияҳои давлат ҷудо карда мешаванд: ҳуқуқэҷодкунӣ; ҳуқуқичрокунӣ; ҳуқуқҳифзнамӣ; фаъолияти тафтишӣ; адолати судӣ. Дар баъзе китобҳо фаъолияти ҳуқуқэҷодкуниро - фаъолияти қонунгузорӣ, ҳуқуқичрокуниро - фаъолияти идоравӣ ё идоракунии давлатӣ меноманд, фаъолияти ҳуқуқҳифзкуниро бо адолати судӣ иваз мекунанд.

8). Функсияҳои давлат хусусияти динамикӣ доранд. Функсияҳои давлат инкишоф меёбанд, бо баробари пешрафти ҷомеа, дигаргуниҳои ҳаёти ҷомеа тағйир меёбанд. Дар марҳилаи гузариш аз як сохт ба сохти дигари ҷомеа ва дигаргуниҳои қуллии ҳаёти ҷомеа функсияҳои давлати қаблӣ аз байн рафта, функсияҳои нави давлат амалӣ мешаванд.

Айни замон функсияи давлат дар хусуси инкишоф, таҳаввули давлат дарак медиҳад.

Дар Тоҷикистони соҳибистиклол дар робита бо инкишофи муносибатҳои нави иқтисодӣ, сиёсӣ, иҷтимоӣ, аз ҷумла дар соҳаи фаъолияти соҳибкорӣ, фаъолияти озодаи иқтисодӣ, моликиятдорӣ, молу мулкӣ, низоми сиёсӣ, ҷомеаи шаҳрвандӣ ва ғ. функсияҳои нави давлат роҳандозӣ мешаванд. Ҳадафҳои стратегии давлати тозабунёди Тоҷикистон роҳандозии функсияи нави давлатро талаб мекунанд, ки ҳамасола дар Паёми Президенти ҶТ қайд мегарданд.

9). Функсияҳои давлат хусусияти объективӣ доранд. Хусусияти объективӣ доштани функсияи давлат дар он зоҳирмеёбад, ки аз талаботи шароити зиндагии одамон (дар соҳаҳои истеҳсоли неъматҳои моддӣ, сохтмони манзил, нақлиёти ҳавоӣ, роҳи оҳан, автомобилӣ, энергетика) ва талаботи дигари инкишофи ҷомеа бармеоянд. Бо баробари инкишофи ҷомеа талаботи объективии ҷомеа тағйир меёбад, талаботи нави ҷомеа ба миён меоянд. Чунончи, дар марҳилаи имрӯзаи инкишофи ҷомеаи инсонӣ талаботи нави объективии инкишофи ҷомеа дар робита бо таъмини шароити арзандаи зиндагӣ, ҳифзи ҳуқуқҳои инсон ва шаҳрванд, пешрафти илмӣ, технологӣ, иттилоотӣ, ҳимояи муҳити зист ва ғ. ба миён омаданд. Дар ҶТ ва кишварҳои дигари пасошӯравӣ талаботи нави ҷомеа дар иртибот бо ташаккули иқтисоди бозоргонӣ, моликиятдорӣ хусусӣ, муносибатҳои молию пулӣ, туризм ва ғ. ба вуҷуд омаданд.

10). Функсияҳои давлат хусусияти субъективӣ доранд. Онҳо, гарчанде объективӣ бошанд ҳам, зимни фаъолияти бошууронаи инсон амалӣ мешаванд. Функсияҳои давлат пеш аз амалӣ шуданашон дарку эҳсос мешаванд. Одамон аввал талаботи объективии инкишофи ҷомеаро дарк мекунанд ва сипас, бо мақсади қонеъ гардонидани онҳо, функсияҳои муайяни давлатро роҳандозӣ менамоянд. Дарку эҳсоси талаботи объективии ҷомеа ва роҳандозии функсияҳои муайяни давлат фаъолияти бошууронаи инсон мебошад. Бинобар ҳаминфунксияи давлат ин самти асосии фаъолияти давлат буда, бо иштироки одамон (шахсонӣ мансабдори давлат, хизматчиёни давлатӣ, шаҳрвандон) амалӣ мешаванд.

11).Функсияҳои давлат дар баробари хусусияти объективӣ ва субъективӣ доштани, объекти ба худ хосро доранд. Объекти функцияи давлатро соҳаи муайяни ҳаёти ҷомеа ташкил медиҳад, ки дар он фаъолияти функционалии давлат амалӣ мешавад. Ҳаёти иқтисодӣ, иҷтимоӣ, сиёсӣ ва ғ. объектҳои функцияҳои давлатро ташкил медиҳанд. Чунончи, ҳаёти иқтисодӣ объекти функцияи иқтисодии давлат, ҳаёти иҷтимоӣ объекти функцияи иҷтимоии давлат мебошанд. Ҳар як функцияи давлат объекти омӯзиши худро дорад. Яке аз хусусиятҳои дигаре, ки солҳои охир таҳлил мешавад, ба андешаи профессор Р.Ш. Сотиволдиев, ин мазмуни миллии доштани функцияҳои давлат мебошад.¹³ Ҷаҳонишавӣ, паҳн шудани ақидаи давлати ҷаҳонӣ ва м.и зарурати ҳимояи амнияти миллиро талаб мекунад. Аз ин хотир зимни амалӣ намудани функцияҳои давлат манфиатҳои миллии ба инобат гирифта мешаванд. Миллат омили муҳими ташаккули давлат мебошад. Дар санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ ҳуқуқи миллат ба худмуайянсозӣ, яъне ташкили давлати миллии хеш эътироф мешавад. Ҳадафи асосии муборизаҳои милли-озодихоҳӣ маҳз ташкили давлати миллии зимни амалӣ гаштани ҳуқуқ ба худмуайянсозӣ мебошад. Давлат ягона ташкилоти ҳокимияти давлатӣ мебошад, ки тавассути он миллат ҳуқуқи хешро ба худмуайянсозии миллии амалӣ мекунад.

Давлат ягона ташкилоти ҳокимиятӣ ва сиёсии ҷомеа мебошад, ки чун намояндаи миллат, ифодакунандаи манфиатҳо ва марому мақсади миллат баромад мекунад. Ҳар як давлат ифодакунандаи манфиатҳои миллате мебошад, ки ҳамин давлатро таъсис додааст. Давлат омили муҳими ҳастӣ ва рушду нумӯи миллат мебошад. Миллат маҳз дар ҳудуди давлати миллии хеш метавонад озодона инкишоф ёбад. Фано гаштани давлати миллии боиси таназзули миллат мегардад. Миллатҳо барои ташкили давлати миллии хеш, ҳимояи давлати миллии мубориза мебаранд. Тибқи Конститутсияи ҚТ, соҳибхитиёрӣ, истиқлолият ва тамомияти арзии

¹³ Сотиволдиев Р.Ш. Назарияи давлат ва ҳуқуқ. Душанбе. «Имперал - групп», 2014. С.262 -263.

Тоҷикистонро давлат кафолат медиҳад, ҳифзи Ватан, ҳимояи манфиатҳои миллӣ, таҳкими истиқлолият, амният ва иқтисодии мудифиавии он вазифаи муқаддаси шахрванд аст (м.м. 7, 43).

Давлат ягона ташкилоти ҳудудии ҷомеа мебошад, ки дар сарзамини аждодии сукунати миллат ташкил гашта, дар ҳудуди он рушду нумӯи миллат таъмин мешавад.

Мазмуни миллии функцияҳои давлат дар давлати сермиллат дар он ифода меёбад, ки манфиатҳои ҳамаи миллату ақалиятҳои миллӣ ба инобат гирифта мешаванд, баробарҳуқуқии миллӣ таъмин мешавад. Тавре дар Дебочаи Конститутсияи ҚТ таъкид мешавад, халқи Тоҷикистон «баробарҳуқуқӣ ва дӯстии тамоми миллату халқиятҳоро эътироф карда» Конститутсияро қабул ва эълон намудааст. Дар ҚТ тарғиби миллатгароӣ зимни таъсису фаъолияти иттиҳодияҳои ҷамъиятӣ ва ҳизбҳои сиёсӣ манъ шудааст, ба ҳар кас, сарфи назар аз миллат, ҳуқуқу озодиҳо кафолат дода мешаванд (м.м. 8, 17 Конститутсия).

Дар асоси хусусиятҳои зикр гардида ва таҳлил намудани мафҳумҳои гуногун ва ҳаммаъно, ба чунин ҳулоса омадан мумкин аст, ки мафҳумҳои дар боло зикр гардида моҳият, мақсад, вазифа, функцияҳои дохиливу берунӣ, ҳадаф ва таъиноти иҷтимоии давлатро ошкор ва муайян месозанд. Дар баробари мафҳумҳои зикргардида, аз ҷониби Н. Б. Пахаленко мафҳуми функцияи давлат пешкаш шудааст, ки ба он начандон рози шудан мумкин аст, чунки ба андешаи ӯ, функцияҳои давлат самтҳои зарурӣ, доимӣ ва мақсаднокӣ фаъолияти давлат мебошанд. Барои он рози шуда наметавонем, ки ҳамагуна функцияҳои давлат доимӣ буда наметавонад, зеро бо пешрафти ҷомеа, дигаргун шудани сохтори давлатӣ ва м.и. функцияҳои давлат инкишоф меёбад, назди давлат вазифаҳои нав гузошта мешаванд. Ҳамчунин гуфтан мумкин аст, ки яке аз хусусиятҳои функцияҳои давлат ин хусусияти инкишофёбанда будани он мебошад.

Дар баробари мафҳумҳои пешкашшуда, метавон гуфт мафҳуме, ки аз тарафи профессор Р.Ш.Сотиволдиев пешкаш шудааст, мафҳуми мукамалтар мебошад, зеро функцияҳои давлат дар воқеъ ин самтҳои асосии фаъолияти давлат мебошанд, ки баҳри иҷрои вазифаҳои давлат амалӣ гашта,

моҳият, таъиноти давлат, мақсаду вазифаҳои давлатро ифода мекунад. Ин мафҳум қобили қабул аст, зеро функцияи давлат самтҳои ғабӯлиятшро дар соҳаҳои муҳталифи ҳаёти ҷомеа ифода мекунад. Вазифаҳои давлат бошанд, он масъалаву проблемаҳои ҳаётан муҳими ҳалталабро дар назар доранд, ки дар самтҳои муҳталиф (иқтисодӣ, иҷтимоӣ, фарҳангӣ ва ғ.) дар ин ё он марҳилаи муайяни таърихӣ назди давлат қарор доранд.

Адабиёт:

1. Сотиволдиев Р. Ш. Назарияи давлат ва ҳуқуқ. Душанбе: «Империл - групп», 2014.
2. Сотиволдиев Р. Ш. Проблемаҳои назарияи давлат ва ҳуқуқ. Ҷ.1. Душанбе. 2010.
3. Сотиволдиев Р. Ш. Назарияи ҳуқуқ ва давлат. Душанбе. 2008.
4. Азизкулова Г. С., Камолов И. И. Теория государства и права. Схемы определения и вопросы тестов. Душанбе. 2013.
5. Хропанюк В. Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений // Под ред. В.Г. Стрекозова. М. 1993.
6. Алексеев С.С., Архипов С.И. и др. Теория государства и права. М.2003.
7. Загайнов Л.И. Экономические функции Советского государства. М.1968.
8. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. М.1996.
9. Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства. М. 1999.
10. Пискотин М.И.К вопросу о функциях Советского государства в современном период // Советское государство и право. 1958.
11. Марченко Ю. В. Правовые формы осуществления государственных функций: дис....канд. юрид. наук. Саратов. 2008.
12. Пахаленко Н.Б. От тоталитаризма к демократии: о функциях государства в переходный период // Политические проблемы теории государства. М. 1993.

Машарифов С.М.

Фишурда

Мафҳум ва хусусиятҳои функсияҳои давлат

Дар мақолаи мазкур мафҳуми функсияи давлат баррасӣ мешавад. Андешаҳои гуногун доир ба ин масъала мавриди таҳлил қарор гирифтаанд. Муаллиф ақидаи худро оид ба паҳлуҳои ҷудоғонаи функсияҳои давлат, аз ҷумла мафҳуми функсияҳои давлат ва хусусиятҳои он пешниҳод намудааст.

Машарифов С.М.

Аннотация

Понятие и особенности функции государства

В данной статье исследуется понятие функции государства. Анализируются различные мнения по этому вопросу. Автор предлагает свою позицию о различных сторонах функций государства, в том числе о понятии функции государства, его особенностях.

Masharifov S.M.

Annotation

The notion specificandof state functions

This article explores the concept of state functions and analyzed different opinions on this issue. The author offers his opinions on different sides of the functions of the state, including the notion of functions of the state, specific features of the functions of the state.

Авзалов А. Х.*

Мушкилоти забонии Кодекси муурофиавии ҷиноятӣи Ҷумҳурии Тоҷикистон

Калидвожаҳо: забони давлатӣ; забони қонун; сифати қонун; кодекси муурофиавии ҷиноятӣ; истилоҳ; матни меъёри кодекс; услуби коргузорӣ.

* Ассистенти кафедраи ҳуқуқи судӣ ва назорати прокуратурии ф-ти ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон

Ключевые слова: государственнй язык; язык закона; качество закона; уголовно-процессуальный кодекс; термины; текст нормы кодекса; деловой стил.

Key words: the state language; language of the law; quality of the law; Code of Criminal Procedure; terms; text of the code; business style.

Ҳар як миллату халқият дар ин ҷомеа то замоне арзи ҳастӣ менамояд, бояд забони худро пос ва ҳифз карда тавонад. Пас аз соҳибистиклол гардидани Тоҷикистон мақоми забони давлатӣ дар сатҳи Конституцияи ҚТ мустаҳкам гардида, дар ин замина Қонуни ҚТ «Дар бораи забони давлатӣ» таҳия ва қабул гардид. Мутобиқи муқаррароти талаботҳои қонуни мазкур забони коргузори дар тамоми дастгоҳи давлатӣ, аз ҷумла дар мақоми қонунгузор - Маҷлиси Олӣ, забони давлатӣ маҳсуб меёбад, ки фаъолияти он ба таҳия ва қабули қонунҳо равона шудааст.

Аз ин рӯ, забони расмии интишори санадҳои қонунгузори забони давлатӣ - забони тоҷикӣ ба шумор меравад. Дар раванди таҳия ва қабули қонун, яъне амалишавии чараёни қонунгузори дуруст, бамаврид, мантиқан пайдарҳам ва аз рӯи қоидаҳои имлоӣ мавриди истифода қарор додани калимаҳо ва ибораҳо инъикосгари сатҳу сифати қонун мегардад. Чуноне, ки Президенти ҚТ муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон таъкид намудаанд; «Воқеан, амали гаштани қонун аз сифати он вобастагӣ дорад. Сифати баланди қонун амалӣ гардидани ҳадафҳои асосии қабул ва самаранокии онро таъмин мекунад»¹. Дар радифи гуфтаҳои боло таҳлилу омӯзиши забони Кодекси мувофиқии қонунҳои ҚТ, бағоят муҳим ва саривақтӣ ба шумор меравад.

Забони қонун ин маҷмӯи воситаҳои луғавӣ, синтаксисӣ ва услубие ба шумор меравад, ки бо ёрии онҳо матни қонун ва дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ бавучуд оварда мешавад. Бояд қайд намуд, ки забони қонун ин забони адабӣ, яъне забони табиӣ меъёрӣ буда, ба қоидаҳои имлоӣ, аломатҳои китобатӣ ва грамматикӣ ҷавобгӯй мебошад.

Дар забони муосири тоҷикӣ панҷ услуби забони фарқ карда мешавад, ки иборатанд аз 1) гуфтугӯӣ, 2) илмӣ, 3)

¹Пайёми Президенти ҚТ Эмомалӣ Раҳмон ба Маҷлиси Олии ҚТ. Душанбе. 2014. / <http://www.president.tj/node/6598> [таърихи муруҷиат 3.10.2014]

расмӣ-коргузорӣ, 4) оммавӣ ва 5) адабӣ-бадеӣ. Ҳар як услуби номбаршуда дорои воситаҳои забони инъикосшаванда мебошад, ки имконият медиҳанд матни мушаххас то ҳадди муайян ба ин ё он услуби расмӣ забон, шомил карда шуда, тафрикаи як услуб аз дигараш муайян гардад.

Аксарияти муҳаққиқоне², ки ба масъалаи мазкур изҳори назар кардаанд, забони қонунро ба услуби расмӣ коргузорӣ марбут донистаанд. Бархе аз дигар олимони бошанд, чунин мепиндоранд, ки забони қонун услуби мустақили забони адабии муосир ба шумор меравад, ҳарчанд чунин мавқеъ илман умумимаъмул нагаштааст.

Бо дар назардошти ақидаҳои ишора шуда, қайд намудан ба маврид аст, ки услуби расмӣ коргузорӣ дар навбати худ дорои ду навъ мебошад. Аввалан, услуби расмӣ ҳуҷҷатӣ, ки ба он забони дипломатия (ба монанди меморандум, изҳорот ва ғ.) ва забони қонунҳо (худӣ санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣ) шомил мешаванд. Дуюм, услуби коргузори муқаррарӣ, ки дар худ услуби ҳуҷҷатҳои коргузорӣ ба монанди бовариномаҳо, аризаҳо ва дигар муросилоти кориро нигоҳ медорад. Маҳз ҳамин талаботҳо муайянкунандаи забони қонун баромад карда метавонанд, ки мо худ онро пайгирӣ менамоем.

Дар давраи мустақилияти сиёсии худ, дар кишварамон зиёда аз 200 қонун қабул карда шудааст, ки дар танзими муносибатҳои ҷамъиятӣ, рушди давлатдорӣ, бахши иқтисодию иҷтимоӣ нақши муассир доранд. Дар ин раванд, бо қабул шудани Кодекси нави мурофиавии ҷиноятӣ дар кишварамон, дар танзими муносибатҳои мурофиавии ҷиноятӣ як қатор тағйироту иловаҳои ҳаётан муҳим ворид карда шуданд. Бо ба вуҷуд овардани институтҳои муосири қорбарӣ дар ин соҳаи муносибатҳои ҷамъиятӣ назари навро ба муомилоти илмӣ ва амалӣ ба пеш овард. Дар ин асно нақши муҳимро қабул ва мавриди амал қарор додани Қонуни ҶТ «Дар бораи санадҳои меъёри ҳуқуқӣ» дорад, ки дар ба назм даровардани услуби забони қонунҳо хизмат карда истодааст. Аз ҷумла дар моддаи 38-уми қонуни мазкур

²Губаев Т.В. Язык и право. М.: НОРМА, 2003. С.115: Законодательная техника // Под ред. Ю.А. Тихомирова. М.: Городец, 2000. С.272

талаботи забонӣ ба матни санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ пешбини карда шудааст, ки мувофиқи он «матни санади меъёрии ҳуқуқӣ бояд мухтасар, бо забони содда ва равону фаҳмо баён карда шавад, ки тафсири ҳархелаи меъёрҳоро истисно намояд ва зимни ин услуби расмӣ забони адабӣ ва истилоҳоти ҳуқуқӣ риоя гардад».

Бо дарназардошти талаботҳои Қонуни ҚТ «Дар бораи забони давлатии ҚТ» ва Қонуни ҚТ «Дар бораи санадҳои меъёри ҳуқуқӣ» Кодекси муурофиавии ҷиноятиро мавриди таҳлил ва омӯзиш қарор дода, як қатор камбудихову норасогихоро дар мазмуни матни меъёрҳои он ошкор намудем. Дар матни меъёрҳои Кодекси муурофиавии ҷиноятӣ дар аксар мавридҳо ба чунин хатогиҳои забонӣ роҳ дода шудааст. Аз ҷумла:

1) Беасос руйбардор кардани истилоҳоти забонҳои хориҷӣ, дар сурате, ки истилоҳи дахлдор дар ҳуди забони тоҷикӣ ҷой дорад. Масалан, истилоҳи «оперативӣ». Дар забони тоҷикӣ истилоҳи мувофиқи он дар намуди «фаврӣ» арзи ҳастӣ дорад, ки мо метавонем дар матни кодекс пурра онро истифода намоем. Лекин, дар миёни олимони ва кормандони амалӣ ақидае мавҷуд аст, ки ин истилоҳ дар қонуни соҳавӣ ҳамчун «оперативӣ» пешбинӣ шудааст ва мо бояд мутобиқи талаботи он амал намуда, ин истилоҳро бе тағйир дар меъёрҳои Кодекси муурофиавии ҷиноятӣ пешбинӣ намоем. Ба андешаи мо, дар қонуни соҳавӣ бо чунин тарз пешбини гардида наш ва онро ҳамчун асоси истифодабари пешгӯӣ кардан, умуман асоси дахлдор надорад. Бинобар ин моро зарур аст, ки дар матни меъёрҳои Кодекси муурофиавии ҷиноятӣ тамоми истилоҳҳои «оперативӣ»-ро ба истилоҳи «фаврӣ» иваз намоем. Ба монанди ин, боз истилоҳи «преюдитсия»-ро низ номбар кардан мумкин аст, ки мо метавонем пурра онро бо забони давлатӣ дар матни кодекс инъикос намоем. Ивазкунандаи айнии истилоҳ дар базаи луғавии забони тоҷикӣ вачуд надорад. Чунки институти мазкур ба мавҷудияти ҳодисаи пештар ба амал омада алоқаманди дошта, онро ба ояндаи татбиқи салоҳияти субектони дахлдор ҳавола менамояд. Ба ҳар ҳол, ба моҳияти институти мазкур назар намоем, пас маълум мешавад, ки сухан дар бораи эътироф намудан ва мавриди баҳс қарор надодани санади судии қаблан баровардаи суд мебошад, ки ба ҳодисаи нав, ки тафтиш ва ё мавриди баррасии судӣ қарор

дорад, дахл дорад. Худи истилоҳи «преюдитсия» аз забони латинии «praеjudicialis» гирифта шуда маънояш «ба санади судии қабли дахл доштан», «дар асоси қарори қабли вогузор кардан» ва ё «қаблан муқаррар (ҳал) шуда» фаҳмида мешавад. Моҳияти масъала дар он дида мешавад, ки барои озод кардан аз исботкунии ин ва ё он ҳодиса ва ё ҳолати хусусияти ҳуқуқӣ дошта, институти преюдитсия ҳамчун махсусияти қувваи қонунии қарори судӣ баромад менамояд. Бартариат доштани санади ҳокимияти судиро умумихатми будани он ва иҷршаванда будани он шаҳодат медиҳад. Чунки баракси масъала ҳолати зерин, яъне «қарорҳои мақомоти таъкиби ҷиноятӣ барои суд қувваи ҳатмигӣ надорад»² баромад менамояд. Масъалаи мазкур дар таҷрибаи судии баъзе аз давлатҳо басо аниқ ҳали худро ёфтааст³. Бинобар ин пешниҳод карда мешавад, ки номи м. 88 Кодекси муҳофизатии ҷиноятӣ, ки «преюдитсия» ном дорад ба номи «Истисно аз исботкунӣ» иваз карда шавад.

2) Нодуруст муайян ва инъикос намудани категорияҳои грамматикӣ модалӣ. Масалан, истилоҳҳои «зимни» дар матни қисми 2 моддаи 35, «сурат» дар матни қисми 4 моддаи 39, «ризои» дар матнҳои қисми 2 моддаи 13, қисми 1 моддаи 28, қисми 2 моддаи 109 пешбинишуда ва монанди инҳо истилоҳхотро номбар кардан мумкин аст. Муаммо дар он зоҳир мегардад, ки вобаста ба талаботи услуби расмӣ-корғузори забон, ин категорияи грамматикӣ мазмуни нутқро ба воқеият ифода намуда, ба воситаи сиға, оҳанг, ибораҳои туфайл ва ғайраҳо мазмуни матни меъёрро тавсифи дахлдор медиҳанд. Дар мавриди мутобиқ кардани ин калимаҳо, мазмуни қ. 1 м. 28 пурра ба услуби забони қонун мувофиқат намуда, дар он истилоҳи «розигӣ» мувофиқати айни пайдо менамояд. Дар ниҳоят мантиқи аксар меъёрҳо бо чунин ибораҳо ба монанди «розигии прокурор», «розигии айбдоршаванда» ва ғайраҳо задаи дуруст пайдо карда, забони

² Мод. 131 Кодекси муҳофизатии ҷиноятӣ Ҷумҳурии Қазоқистон / Сборник уголовно-процессуальных кодексов стран Центральной Азии (Казахстан, Кыргызстан, Таджикистан, Туркменистан и Узбекистан). 2010. Алматы.: ТОО «Полиграфсервис», Ст.83.

³ Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 21.12.2011 г. №30-П город Санкт-Петербург «по делу о проверке конституционности положений статьи 90 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой граждан В.Д.Власенко и Е.А.Власенко».

қонун табиати худро касб мекунад.

3) Нодуруст муқаррар кардани муносибати мантиқӣ-семантикӣ миёни мафҳумҳо. Масалан, ибораи «ба ҷавобгари кашидан» дар матни кодекс бениҳоят фарох истифода гардида, мазмуни аслии ҳодисаи омукташаванда ва ё амали татбиқшавандаро ғалат инъикос менамояд. Ба мазмуни м. 2 назар намоем пас дар он мушоҳида менамоем, ки мазмун чунин аст «ба ҷавобгари чинояти кашидани шахси чиноят содиркарда». Моҳияти масъала дар он аст, ки ҳангоми истифодаи истилоҳи мазкур, ба истифодаи қувваи ҷисмонӣ нисбат ба инсон ва ё маҷбурсозии ҳатмии у ишора карда мешавад. Ҳол он ки, таъиноти асосии муурофияи чиноятӣ дар Тоҷикистон ин дар ҳар ҳолат ҳимоя намудани ҳуқуқ, озодӣ ва манфиатҳои қонунии инсон ва шахрванд ба шумор меравад. Ба ҷавобгари кашидани шахси чиноят содиркарда вазифаи муфаттиш ба шумор меравад, ки у худ ҳамчун инсон бояд бо айбдоршаванда ҳамчун инсон, муомилаи баланди маънавӣ зоҳир намуда, охириро ба ҷавобгари чиноятӣ бояд «чалб» намояд. Дар ниҳоят пешниҳод карда мешавад, ки дар мазмуни тамоми меъёрҳои Кодекси муурофиявии чиноятӣ ба ҷои ибораи «ба ҷавобгари кашидан» ибораи мувофиқи он дар намуди «ба ҷавобгари чалб кардан» пешбини карда шавад. Дар ин замина, мазмуни воқеъ ва аслии амали муурофиявӣ дар намуди «ба ҷавобгари чинояти чалб намудани шахси чиноят содиркарда» инъикос мегардад.

4) Вучуд надоштани таърифи мафҳуми институтҳои асосие, ки бартарияти мавҷудияти қонунгузори муурофиявии чиноятиро нишон медиҳанд. Масалан, таърифи институтҳои «воқеан дастгир кардан» ва «мувоҳисавӣ», ҳол онки механизми татбиқи институтҳои мазкур дар кодекси муурофиявии чиноятӣ, чи дар намуди принцип ва чи дар намуди қоидаҳои асосии пешбурди муурофия пурра дарҷ ёфтаанд. Инчунин дигар мафҳумҳо ба монанди «парвандаи чиноятӣ», «маводҳои парванда», «дархост»-ро номбар кардан мумкин аст, ки зарурат ба шарҳи расмиро доранд. Чунки ин истилоҳ ва ибораҳо дар матни кодекс бениҳоят васеъ истифода гардидаанд. Дар ин замина моро зарур аст, ки ин ва дигар истилоҳи муҳимро дар мазмуни м. 6 Кодекси муурофиявии чиноятӣ пешбини намоем.

5) Тавсияи носаҳеҳ доштани баъзе аз меъёрҳои қонунгузори муурофиявии чиноятӣ. Масалан, истилоҳи

«амал»-и мурофиавӣ дар як меъёр ҳамчун «амал» ва дар меъёрҳои дигар ҳамчун «ҳаракат» пешбини карда шудааст. Ин ҳолатро барои мисол дар мазмуни меъёрҳои қ. 1 м. 153 ва қ. 3 м. 41 мушоҳида кардан мумкин аст. Пешниҳод карда мешавад, ки мазмуни тамоми меъёрҳои қонунгузори мурофиавии ҷиноятӣ, ки истилоҳи «ҳаракат»-ро ҷой додаанд, ба истилоҳи «амал» иваз карда шаванд. Агар дар он меъёрҳо мазмуни ибораи «амали мурофиавӣ» дар назар дошта шуда бошад.

б) Суйистифода намудани тафсири (дефиниция) истилоҳ, яъне калима ва иборабандҳои беҳад абстрактивӣ, номуайян ва норавшан, ки дар ҷараёни тафсирдиҳӣ, гуногун ва ҳатто муқобилмаъно шарҳ дода мешавад. Масалан, «шахси таҳқиқбаранда, муфаттиш, прокурор, суд, судья» омадааст дар сарҳати 14 қ. 4 м. 47, ҳол он ки ҷи гуна фаҳмидан ва муаррифи кардани таҳқиқбаранда, муфаттиш, прокурор, суд ва судья дар меъёри дахлдори қонунгузори мурофиавии ҷиноятӣ пешбини карда шудааст. Дар меъёрҳои дахлдор, ки будани ин субъектон пурра инъикос гардидааст, яъне онҳо бе шарҳи иловагӣ муайян мебошанд. Барои мисол меъёри м. 6, 36 ва монанди инҳоро номбар кардан мумкин аст. Дар баробари ин тамоми ҳуқуқшиносон медонанд, ки «суд» шахс шуда намедавад, балки ба сифати мақомот баромад менамояд.

Ҳамин тариқ, қайд кардан ба маврид аст, ки забони Кодекси мурофиавии ҷиноятӣ дар фарқият аз забони Кодекси мурофиавии ҷиноятӣ қабли хеле беҳтар гардида бо риоя намудани талаботҳои имлои нав таҳия гардидааст. Лекин дар баробари бартариҳо, инчунин, омӯзиши Кодекси мурофиавии ҷиноятӣ аз нуқтаи назари талаботи забон ва сифати забонӣ, мо ба як қатор камбудиву норасогӣҳо рӯ ба рӯ шудем. Масъалаҳои таҳлилшуда ба мазмуну мундариҷаи қонунгузорӣ дахл дошта, моро вазифадор менамояд, ки сари масъалаи тақвият додан ва ташаккул додани мазмуни забони қонун, ки дар услуби он зоҳир мегардад аншедаи дахлдор намоем. Чунки сифати забонии меъёрҳои қонунгузори мурофиавии ҷиноятӣ ба ҳолати аниқ, дуруст ва яхела дарк кардани онҳо мусоидат менамояд.

Адабиёт:

1. Большой юридический словарь. 3-е изд., доп. и перераб. // Под ред. проф. А.Я.Сухарева. – М.: ИНФРА-М, 2006.

2. Губаев Т.В. Язык и право. М.: НОРМА, 2003.
3. Законодательная техника // Под ред. Ю.А. Тихомирова. М.: Городец, 2000.
4. Эмомалӣ Раҳмон. Пайёми Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе. 2014. / <http://www.president.tj/node/6598>
5. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 21.12.2011 г. №30-П.
6. Сборник уголовно-процессуальных кодексов стран Центральной Азии (Казахстан, Кыргызстан, Таджикистан, Туркменистан и Узбекистан). Алмааты.: ТОО «Полиграфсервис». 2010. – 1083 с.

Авзалов А. Х.

Фишурда

Мушкилоти забонии Кодекси муурофиавии ҷиноятӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон

Мақола ба ҷанбаи забонии Кодекси муурофиавии ҷиноятӣ ҚТ бахшида шудааст. Дар рафти таҳлили матни меъёрҳои кодекси муурофиавии ҷиноятӣ аз ҷониби муаллиф камбудӣ ва норасогӣҳои забонӣ, аз қабилӣ истифодаи истилоҳи забонҳои ғайриточикӣ, камбудӣ дар инъикоси меъёрҳои грамматикӣ ва модальӣ, тавсияи носоҳеҳи гирифтани меъёрҳо ва суистифода намудани тафсири (дефинитсия) истилоҳ, ошкор гардидааст. Ҳамзамон вобаста ба бартараф намудани ин камбудӣ ва норасогӣҳо пешниҳодҳои аниқ ва дахлдор карда шудааст.

Авзалов А. Х.

Аннотация

Языковые проблемы Уголовно процессуального кодекса Республики Таджикистан

Статья посвящена языковым аспектам Уголовно-процессуального кодекса РТ. В процессе изучения и анализа текст норм уголовно-процессуального кодекса автором выявлено некоторые языковые изъяны и нехватки, которые проявляются в неоправданное заимствование иноязычно терминологии, неверное обозначение модальности нормативного предписания, неточно интерпретированы текст нормы и злоупотребления дефинициями. Наряду с выявленными недостатками автором предлагается внести

соответствующие изменения в уголовно-процессуальный кодекс.

Abzalov A. H.

The summary

Language problems of the Criminal procedure code of the Republic of Tajikistan

The article is devoted to the linguistic aspects of the Code of Criminal Procedure of the Republic of Tajikistan. In the process of studying and analyzing the text of the rules of criminal procedure code by the author revealed some flaws and lack of language, which are shown in unjustified borrowing foreign-language terminology, a false designation of modality regulatory requirements inaccurately interpreted the text of the rules and definitions of abuse. Along with the identified deficiencies author suggests to amend the Code of Criminal Procedure.

Қосимов О. А*., Бобоев А. А*., Бобокалонов Б. Ш*.

Заминаҳои иҷтимоӣ – психологии ҳуқуқвайронкунии ноболиғон

Калидвожаҳо: ноболиғ, ҳуқуқвайронкунанда, ҷиноят, замина ба вучут овардан, вазифа, давлат, ҷамъият

Ключевые слова: несовершеннолетний, правонарушение, преступление, предпосылки, задачи, государство, общество

Key words: minor, offense, crime, background, problem, state, company

*Подполковники милитсия, сардори кафедраи ҳуқуқи ҷиноятӣ ва муҳофизатии факултети 4-уми Академияи ВКД ҶТ

*Лейтенанти калони милитсия, муаллими кафедраи ҳуқуқи ҷиноятӣ ва муҳофизатии факултети 4-уми Академияи ВКД ҶТ

*Лейтенанти калони милитсия, муаллими кафедраи ҳуқуқи ҷиноятӣ ва муҳофизатии факултети 4-уми Академияи ВКД ҶТ

«Баъди ба даст овардани истиқлолият, қайд карда шудааст дар Паёми Президенти ҶТ Эмомалӣ Раҳмон ба Маҷлиси Олии ҶТ аз 20-уми апрели соли 2012, Ҳукумати ҶТ ба татбиқи сиёсати ҷавонон аҳамияти хоса зоҳир намуда истодааст. Бо вучуди ин, имрӯзҳо вазъи қонунвайронкунӣ дар байни ҷавонон, махсусан ноболиғон ташвишовар аст. Яке аз омилҳои асосии ба кирдорҳои номатлуб даст задани ҷавонон сатҳи пасти тарбия дар муҳити оила, мактаб ва ҷомеа ба ҳисоб меравад»¹.

Дар ҳақиқат дар шароити кунунии инкишофи сохти давлатӣ ҳуқуқвайронкунии ноболиғон ҳамчун нишондиҳандаи инкишофи ҷамъият ба таври умум диққати асосиро ба худ ҷалб менамояд. Бахусус аз тарафи ҷавонон содир шудани миқдори зиёди қонунвайронкунӣ ба мо нишон медиҳад, ки пешомади миёнамӯҳлати ояндаи кишварро ҷи интизор аст.

Дар Паёми худ Президенти ҶТ ба парламенти кишвар вазъи қонунвайронкунӣ дар байни ҷавонон, махсус ноболиғонро мавриди баррасии ҷиддӣ қарор дода, супоришҳои дахлдор дода буд. Аммо вазъияти имрӯза дар ин самт ҳоло низ ташвишовар боқӣ мемонад. Танҳо дар 9 моҳи соли 2012 ҷинояткорӣ дар самти мазкур 26,4 фоиз афзудааст, ки ин ҳолат гувоҳи нокифоя будани корҳои пешгирикунандаи мақомоти ҳифзи ҳуқуқ, бахусус милитсия мебошад². #

Масоили асосии ҳамаи сохтори давлатӣ ва ҷамъиятӣ, институтҳои иҷтимоӣ, ин роҳ надодан ба ташаккулёбии захираи кадрӣ муҳити ҷинояткорӣ мебошад. Инчунин феврал қабул намудани маҷмӯи чорабинӣҳое, ки ба огоҳӣ ва пешгирӣ намудани ҷиноят дар байни ноболиғон ва ҷавонон, эҳёшавии иҷтимоӣ – психологӣ ҳуқуқвайронкунии ноболиғ равона карда шудаанд.

Дар як қатор тадқиқотҳо қайд карда мешавад, ки барои наврасон – ҷинояткорон сатҳи пасти инкишофи

¹ Паёми Президенти ҶТ Э.Раҳмон ба Маҷлиси Олии ҶТ.20-уми апрели соли 2012. // Қонун ва ҷомеа. Душанбе. ВКД.2012. №16(219). С.5.

² Э. Раҳмон. Суханронӣ дар маҷлиси ботантана ба муносибати Рӯзи милитсияи тоҷик санаи 10.11.2012. WWW.president.tj.

маърифатнокӣ ва дарки манфиатҳои ҷамъиятӣ хос аст³. Ба ташаккулёбии мақсади ҷунин наврас ҳамсол, бахусус навраси синну солаш калонтар, ки таҷрибаи рафтори зиддиҷимойи дорад, таъсири зиёд мерасонад. Дар ташаккули шахсияти бештари ҷунин наврасон хусусиятҳои манфӣ бартарӣ доранд: беиродагӣ, бемасъулиягӣ, мутақобилӣ, бешафқатӣ, бадқасдӣ ва монанди инҳо.

Аксар вақт шартӣ асосии ташаккули шахсияти навраси «мушкил» дар бисёр ҳолатҳо шароити номусоиди оилавӣ: набудани муҳити маънавии дуруст дар оила мебошад, ки дар ҷунин оила бештар хусусиятҳои худбинӣ, худпарастӣ ва дигар хусусиятҳои манфӣ тарбия карда мешавад. Ҷунин муҳити носолим дар атрофи ноболиғ аз тарафи волидаине фароҳам оварда мешавад, ки ӯро дӯст медорад, ба ӯ хубӣ мецоҳад, вале маданияти кофии тарбиякунӣ надорад (масалан ба фарзанди худ ҷизҳои қиматбаҳо – телефонҳо, автомашинаҳо ва монанди инҳо тӯхфа мекунад).

Ҷун қойда, ба наврасони мушкилтарбия муносибати манфӣ ба донишандӯзӣ хосанд, ки онҳоро дар охир ба ҷамъияти синф, мактаб, таълимгоҳ ва монанди инҳо муқобил месозад. Оғози ин зиддият дар мақсади фаъолияти таълимӣ мебошад. Агар дар аксари кӯдакон дар рафти таълим мақсади дарккунӣ бартарӣ дошта бошад, барои наврасони мушкилтарбия дар ин ҷараён мақсади маҷбуркунӣ бартарӣ дорад. Ин муносибат зиддият байни навраси ақибмонда, ҷамъият ва муаллимонро чуқуртар гардонида, дар рафтори ӯ воқеияти манфиро бедор мекунад. Дар бисёр ҳолатҳо ба қатори наврасон –хуқуқвайронкунандагон онҳое дохил мешаванд, ки аз сабаби муносибати манфӣ ба ӯ ҷои худро дар байни ҷамъияти мактаб дарёфт карда натавонистанд.

Наврасӣ, айёми наврасӣ (11-13,14-15 солагӣ) ба таври асосӣ аз ҷиҳати биологӣ давраи гузариш мебошад, ҷунки ин давраи ба балоғатрасӣ буда, дар мувозӣ ба он дигар сохтори биологии узв низ ба камол мерасад. Аз ҷиҳати иҷтимоӣ давраи наврасӣ – ин давоми иҷтимоишавии (социализатсия) нахустин мебошад. Ҳамаи наврасони ин синну сол – мактаббачагон буда, дар таъминоти волидайн (ва ё давлат)

³ Васильев В.Л. Юридическая психология. Спб. 2000; Криминальная мотивация //Отв. ред. В.Н. Курыяцев. М., 1986; Дубинин Н.П., Карпец И, Курыяцев В.Н. Генетика. Поведение. Ответственность. СПб.1999 и др..

мебошанд ва фаъолияти асосии онҳо донишандӯзӣ – хондан аст. Мақоми иҷтимоии наврас аз мақоми бачагӣ - мактабӣ фарқияти кам дорад. Рӯҳан ин синну сол хеле пурзиддият аст. Барои ӯ номутаносибӣ дар ташаккул ва рафти инкишоф хос аст, ки бештар вобастагии биологӣ дорад. Яке аз хиссиёти муҳими пайдошуда – ин хиссиёти ба балоғатрасӣ мебошад, ки ба таври умум иддаои сатҳи нав, пайбарии пешакиро дарбар мегирад, ки наврас алҳол воқеан ба он нарасидааст. Аз ин ҷо – зиддиятҳои синнусолии типӣ ва шикастхӯрии он дар худогоҳии наврас мебошад. Ин давра ба таври умум баохиррасии бачагӣ ва оғози баромадан аз он аст. Айёми ҷавонӣ (аз 14 то 18 солагӣ) дар маънии аслии калима «ҷаҳони сеюм» буда, байни бачагӣ ва ба балоғатрасӣ қарор дорад. Аз ҷиҳати биологӣ – ин давраи ҷисмонан ба балоғатрасӣ мебошад.

Шумораи зиёди духтарон ва қисме аз ҷавонон ба ин давра аллақай ташаккулёфта дохил мешаванд, вале ба «нимколаҳои», «норасоихои» зиёд, бартарафсозии мутақобила, ки аз ба балоғатнорасии номувозӣ вобаста аст, дучор мегарданд. Дар охири ин давра ҷараёни асосии инкишофи биологӣ дар бисёр ҳолатҳо ба итмом мерасад, чунки инкишофёбии ҷисмонии оянда ҳамчун баркамолӣ арзёбӣ мегардад. Ҳолати иҷтимоии наврасӣ якхела нест. Ҷавонӣ – давраи ба анҷомрасии иҷтимоишавии нахустин аст. Шумораи зиёди ҷавонписарон ва духтарон ҳоло мехонанд, иштироки онҳо дар меҳнати пурмаҳсул на аз нуқтаи назари самаранокии иқтисодӣ балки аз нуқтаи назари арзишҳои тарбиявӣ дида баромада мешавад.

Дар ҷамъият мақоми мовароӣ доштани ҷавонон хусусияти рӯҳии онҳоро муайян мекунад. Ҷавонони зиёдеро алҳол масъалаҳои аз давраи наврасӣ мерос монда - хусусияти синнусолии худ, ҳуқуқи аз зери таъсири калонсолон озод будан ва монанди инҳо ниҳоят ба ташвиш меоварад. Дар баробари ин масъалаи худмуайянкунии иҷтимоӣ ва шахсиятӣ пешрӯи онҳо меистад, ки он на аз зери таъсири калонсолон баромаданро ифода мекунад, балки муқаррар ва муайян кардани мавқеи худ дар олами калонсолон мебошад.⁴

⁴ Бехтерев В.М. Внушение и его роль в общественной жизни. Санкт-Петербург. 1998. С.87

Дар шароитҳои мӯътадил раванди азхудкунии меъёрҳои рафторҳои ахлоқӣ ва ҳуқуқӣ дар синну соли наврасӣ (дар 14-16 солагӣ) ба итмом мерасад. Ин ҳолат дар қонуни ҷиноятӣ ба эътибор гирифта шудааст, ки он ҷавобгарии ҷиноятиро қисман (барои куштор, дуздӣ, ғоратгарӣ, роҳзанӣ, тачовуз ба номус ва дигар ҷиноятҳои вазнин) аз 14 солагӣ ва ҷавобгарии ҷиноятӣ пурраро нисбати ҳамаи ҷиноятҳо аз 16 солагӣ пешбинӣ кардааст.

Шахсияти навраси «мушкилтарбия» пеш аз ҳама аз ҷиҳати паст будани сатҳи иҷтимоӣ далолат намуда, аз камбудиву норасоии се самту соҳаҳои асосии тарбия: оила, мактаб (донишкада) ва истехсолот шаҳодат медиҳад. Аз тарафи дигар ба шахсияти ноболиғ-наврас одатан муҳити махсус -кӯча, маҳалла, «гурӯҳи наврасон - кӯчагардони тарбияшон дар самти манфӣ буда» таъсири хеле зиёдеро мерасонад. Зери мафҳуми «мушкилтарбия» пеш аз ҳама рафтори манфӣ ва муқобилатнишондиҳӣ ба таъсиррасонии тарбиявӣ фаҳмида шуда, онҳо ба сабабҳои гуногун вобастагӣ дошта, аз ҷаҳорҷӯбаи беназоратии тарбиявӣ ва иҷтимоӣ берун баромадаанд.

Дар рафти инкишоф кӯдак давраҳои бӯҳронии муайянеро аз сар мегузаронад, ки ба он ҷаҳишҳои сифатан нави инкишофи рӯҳӣ ва ҷисмонӣ хос аст. Дар ҳуқуқ атвор ва одатҳои наврас тағйиротҳои куллӣ ва зудпайдошаванда зоҳир мегарданд. Дар навбати худ калонсолон, волидайн ва муаллимонро лозим меояд, ки сифату хусусияти муносибати худро бо онҳо тағйир дода, ҳамзамон ҷорабиниҳо ва таъсиррасонии тарбиявии худро дигаргун созанд. Равоншиноси рус Л.С. Выготский чунин бӯҳронҳои равонии навтавлидшудагонро ба зинаҳои яксолагӣ, сесолагӣ, ҳафтсолагӣ ва сенздаҳсолагӣ ҷудо кардааст⁵. Аз ҳамаи он давраҳои бӯҳроние, ки наврас аз сари худ мегузаронад, барои ҳуди наврас ва ба онҳое, ки ба тарбияи ӯ машғуланд – волидайн, муаллимон,- мушкилтаринаш бӯҳрони синни гузариши наврасӣ 13-16-солагӣ мебошад.

Дар навбати аввал чунин бӯҳрон (наврасӣ) дар болоравии низоъ, ихтилоф, хусусан дар муносибат байни калонсолон, падару модар ва муаллимон зоҳир мегардад, ки

⁵ Выготский Л. С. Проблемы возрастной периодизации, детского развития. // Вопросы психологии. 1972. № 2 С. 114-123

бештар дар аёми наврасӣ падидор гашта, на танҳо дар тағйирёбии ҷисмонӣ, балки дар тағйирёбии маҷмӯи муносибати наврас бо калонсолон, бо ҳамсолон низ муайян мегардад. «Ахлоқи тобеиятӣ», ки пештар муносибати кӯдак ба калонсолонро тавсиф менамояд, наврас кӯшиш менамояд онро ба «ахлоқи баробарӣ» иваз намояд. Наврас барои халос шудан, дур шудан аз баҳодихӣ ва таъсири калонсолон кӯшиш ба ҳарч дода, ба волидайн ва муаллимон ба назари танқидӣ нигоҳ мекунад, камбудии онҳоро ҳис мекунад ва пай мебарад, ба гуфтор ва маслиҳатҳои онҳо шубҳа пайдо мекунад.

Ҷараёни ташаккули шахсият, ҷараёни азхудкунии малакаи рафтори иҷтимоӣ аз рӯзи тавлид оғоз меёбад. Аксар падару модар албатта фарзандони худро дӯст медоранд, бахусус дар овони кӯдакӣ. Аммо дар ин меҳру муҳаббат ҳурмату эҳтиром нисбат ба кӯдак камтар аст. Озодии кӯдак сароғоз маҳдуд карда шуда, қобилияти ғаёли дарккунии ӯ заиф, суст мегардад.

Мактаб бошад давомдиҳандаи чунин муносибати волидайн ва боғчаҳои бачагона аст. Ҷараёни омӯзиш ва тарбия дар мактаб алҳол ба ғаёлияти эҷодкорона на он қадар мусоидат мекунад. Ин муносибат дар писарон ҳисси ҷустуҷӯкунӣ, худсобиткуниро фуру менишонад. Вале мардро бояд танҳо бо роҳи аз тарафи онҳо ғаёлона азхуд намудани нақшаҳои иҷтимоии «мардона» тарбия кард: пешоҳангӣ, масъулиятшиносӣ, ғамхорӣ нисбати заифон, ҳал намудани масъалаҳои ҷамъиятӣ ва ғайраҳо.

Феминизатсия (баробарҳукукукии расмии зану мард) дар мактабҳо ба он оварда расонид, ки ба ҳамаи вазифаҳои ҷамъиятии «маъулиятнок» дар худидоракунии мактабӣ духтарон пешниҳод карда мешаванд, чунки «онҳо гапдаро ва фармонбардор мебошанд». Писарон бошад танҳо дорои иҷроиши нақши муҳолифатӣ мегарданд. Аксар писарон иҷроиши ин нақсро намепазиранд, аз «тарқиши дарвозаи» оила ва мактаб берун «мебароянд», байни онҳо ғайримуташаккил гурӯҳҳои бачагони рафтори ғайр дошта пайдо мегарданд. Аксари онҳо, ботинан дар зершуури худ бар зидди нақши аутсайдерӣ (охирон будан) дар синф ва ҳолати ноҳинчори бардурӯғи худ мебароянд, тарзҳои худсобиткунии навро мечӯянд, ки онро дар рафтори ғайрииҷтимоии худ дар мактаб ва берун аз он захира намудаанд. Аксари чунин

писарон ба ҷойҳои маҳрум аз озодӣ меафтанд, аз раванди таълим дар мактаб дур мемонанд: ба ҷои шаҳодатнома оид ба итмом расонидани мактаб дорои маълумотнома оид ба судшуда мегарданд, аз нав баҳабсгирӣ ба ҷойи дохил шудан ба мактаби олий ва ё кор, судшудаи «болиғ» ба ҷойи дар Қувваҳои Мусаллаҳ хизмат кардан ва ғайраҳо.

Ҳамин тавр, ҷамъият ба ҷойи меҳнаткаш соҳиби ҳуқуқвайронкунандаи ихтисоснок мегардад. Қариб 85% ретсидивистони хавфнок ҷинойти аввалини худро дар 18-солагӣ содир намудаанд. Барои воқеан (на дар қоғаз) раҳо ёфтани аз ҷинойткорӣ мо бояд стратегия ва тактикаи (усули) тарбияи фарзанди ҳешро дигар кунем.

Маҷмӯи ҳолатҳои, ки дар боло зикр гардида буд, гурӯҳи муайяни мактаббачагони моро ба «бефарҳангӣ ва бетарбиягӣ» оварда мерасонад. Чунин бачагон ба бекорхӯчагӣ одат кардаанд, дар онҳо ҳисси масъулиятшиносӣ инкишоф наёфтааст, ва билохир ба истехсолот омада, чунин стереотип, чунин кирдору рафторро ба онҳо меоранд.

Ба рафтору кирдори номатлуби онҳо шахсоне гунаҳгоранд, ки дар бачагон ҳисси боварнокӣ ба мағфират карданро (аз гуноҳ гузаштанро) инкишоф додаанд ва бо ҳукми қонун онҳо ба таълиме, ки барои онҳо кушоду равшан мушкил аст фарогир гаштаанд. Мумкин буд бештари ин бачагон дар айёми наврасӣ мутобиқи қурби шахсияти худ тайёрии тахассусӣ гирифта мутахассисони хуб шаванд.

Бӯҳрони айёми наврасӣ каму беш омили ҷинойткорӣ дошта, дар он зоҳир мегардад, ки дар наврас нисбат ба ҳамсолон муносибат дигаргун мешавад. Ба наврас талаботи бештар муносибат кардан бо ҳамсолон, ба худсобиткунӣ ҳаракат кардан дар муҳити онҳо, ба фикри онҳо бештар эътино кардан хос аст. Чунин зухурот дар ин синну сол беҳуда нест. Онҳо аз он вобаста аст, ки дар айёми наврасӣ худшиносӣ, худбаҳодиҳӣ пайдо мегардад, асос, таҳкурсии шахсият мебошад, ки дар ҷараёни ҳештаншиносӣ нақши муҳимро мебозад. Ташаккули худогоҳӣ, худбаҳодиҳӣ, худшиносӣ аввалан дар муносибат, дар раванди ҳамкорӣ фаъол бо наврасони ҳамсинну сол зоҳир мегардад. Равоншиноси машҳур Л.В.Выготский навиштааст: «Шахсият

ба шахс онест, ки вай дар худ шахс ҳаст, бо он худро ба дигарон муаррифӣ мекунад»⁶.

Талаботи наврас ба муносибат ва худсобиткунӣ бояд дар шароитҳои мусоид, дар асоси ғаъолияти иҷтимоии ғоиданок амалӣ гардад. Агар бо баъзе сабабҳо чунин худсобиткунӣ дар гурӯҳҳои ғайрирасмии наврасон, ҷамъомади кӯчагӣ ба шакли зуҳуроти ғайрииҷтимоӣ зоҳир шавад, он гоҳ вай мумкин аст омили ҷинояткории хавфнок гардад.

Ба балоғатрасӣ, ки дар ин синну сол ба вучуд меояд, шавқи наврасро ба масоили муносибати ҷинсӣ, ҳаёти маҳрамонаи инсон, ба намояндагони дигар ҷинс пурзӯртар мекунад. Аз рӯйи гуфти омӯзгори машҳури рус А.С.Макаренко, барои наврас «ҳолати табиӣ кунҷковии ҷинсӣ» хос аст⁷.

Мароқи бештар зоҳир кардан ба шахвоният, ки дар овони наврасӣ дар писарбачагон бештар зоҳир мегардад, ба масоили тарбияи ҷинсӣ аҳамияти ҷидди доданро талаб мекунад. Дар ҳолате, ки муносибат ба ҳаёти ҷинсӣ дар аёми наврасӣ барвақт ва дар ҳолатҳои ногувор ба вуқӯъ мепайвандад, ба пайдоиши шахсияти навраси ахлоқан вайрон имконият фароҳам меоварад, талаботи шахвонӣ нисбати зан ташаккул меёбад, ки барои идора кардани савқи табиӣ қудрат надорад. Чунин гурӯҳҳои нисбатан мустақили хусусияти номатлуби наврасонро ҷудо кардан мумкин аст, ки ҳангоми набудани ҷораҳои ислоҳкунанда мумкин аст воситаи рафтори зидди иҷтимоии гуногуни ноболиғон гардад.

Пеш аз ҳама ба ин хусусиятҳои номатлуб баъзе ҳолатҳои бўҳрониро дохил кардан мумкин аст, ки хусусияти инкишофи рӯҳӣ ҷисмонии айёми наврасиро тавсиф менамояд ва сабаби мушкилтарбиягии ноболиғ мегардад. Чунин зуҳуроти бўҳронии айёми наврасӣ дар сохтори муассисаҳои умумии таълимӣ – тарбиявӣ мумкин аст дар шароите баргараф гардад, ки агар раванди таълиму тарбия ва муносибати калонсолон, муаллимон, волидайн, тарбиятгарон бо наврас бо назардошти хусусиятҳои маҳсуси ин наврас ба роҳ монда шавад.

⁶ Выготский Л.С. Развитие высших психических функций. // Вопросы психологии. М., 1972. № 2. С.196.

⁷ Макаренко А.С. Собрание сочинений. М., 1978. т.3. С.278

Дар охир, мо мехостем оид ба бешубҳа моҳияти беш доштани коркарди маҷмӯи масоилҳо вобаста ба ҷинойткории ноболиғон хотиррасон намоем. Дар маҷмӯъ тадқиқ намудани ин зуҳурот, андешидани чораҳои комилан мувофиқ оид ба пешгирии ҷинойти ноболиғон, иштироки фаъолонаи ҳамаи идораҳои дахлдор, ҷамъият, волидон, кумитаҳои маҳалла, ҷамоатҳо барои ба даст овардани пешравиҳои муайяни самарабахш дар ин раванд имконият медиҳад.

Ин нуктаҳо низ аз Паёми Президенти ҶТ Э. Раҳмон ба Маҷлиси Олии ҶТ бармеоянд: «Дар шароити ҷаҳонишавӣ мо бо ҷалби аҳли ҷомеа, бахусус падару модар бояд наслеро тарбия карда, ба воя расонем, ки аз нигоҳи одобу ахлоқ, донишу заковат, худшиносиву ҷаҳонбинӣ ба ниёзмандиҳои ҷаҳони муосир мувофиқ бошад»⁸.

Адабиёт:

1. Паёми Президенти ҶТ Э. Раҳмон ба Маҷлиси Олии ҶТ. 20-уми апрели соли 2012. // Қонун ва ҷомеа. Душанбе. ВКД. 2012. №16(219).
2. Э. Раҳмон. Суханронӣ дар маҷлиси ботантана ба муносибати Рӯзи милитсияи тоҷик санаи 10.11.2012. WWW.president.tj.
3. Бехтерев В.М. Внушение и его роль в общественной жизни. // Санкт-Петербург. 1998.
4. Васильев В.Л. Юридическая психология. Спб. 2000.
5. Криминальная мотивация. // Отв. ред. В.Н. Курявцев. М., 1986.
6. Дубинин Н.П., Карпец И, Курявцев В.Н. Генетика. Поведение. Ответственность. СПб. 1999.
7. Выготский Л.С. Проблемы возрастной периодизации, детского развития. // Вопросы психологии. 1972. № 2.
8. Выготский Л.С. Развитие высших психических функций. // Вопросы психологии. М., 1972. № 2.
9. Макаренко А.С. Собрание сочинений. М., 1978. т.3.

⁸ Паёми Президенти ҶТ Э. Раҳмон ба Маҷлиси Олии ҶТ. 20-уми апрели соли 2012. // Қонун ва ҷомеа. Душанбе. ВКД. 2012. №16(219). С.5.

**Қосимов О. А., Бобоев А. А., Бобокалонов Б. Ш.
Фишурда**

**Заминаҳои иҷтимоӣ – психологии ҳуқуқвайронкунии
ноболиғон**

Дар мақолаи мазкур аз тарафи муаллифон масъалаҳои назариявии заминаҳои иҷтимоӣ – психологии ҳуқуқвайронкунии ноболиғон, вазифаҳои мақомотҳои давлат, ҷамъият аз байн бурдани ин зухурот, баррасӣ карда мешавад.

**Касымов О. А., Бобоев А. А., Бобокалонов Б. Ш.
Аннотация**

**Социально-психологические основы правонарушения
несовершеннолетних**

В статье авторами рассматриваются теоретические вопросы и социально-психологические предпосылки правонарушений несовершеннолетних, а также задачи государственных органов и общественности по устранению указанных предпосылок.

**Kasymov O. A., Boboev A. A.,
Bobokalonov B. S.**

**The summary
Social and psychological bases of juvenile delinquency**

In this article the author examines the theoretical issues and the social and psychological conditions of juvenile delinquency, as well as the tasks of state bodies, public to address the stated assumptions.

II. Вопросы развития конституционного права

II. Масъалаҳои инкишофи ҳуқуқи конститусионӣ

Диноршоев А.М. *

Понятие и система органов государственной власти в Республике Таджикистан

Калидвожаҳо: Конституция, мақомоти давлатӣ, мақомоти ҳокимияти давлатӣ, ҳокимияти давлатӣ

Ключевые слова: Конституция, государственный орган, орган государственной власти, государственная власть

Key words: Constitution, public authority, state power

Общепризнанным фактом является то, что понятие государства носит абстрактный характер. Будучи формой организации общества, государство призвано обеспечивать целостность и управляемость данного общества. В этой связи государство наделяется определенными функциями, которые отражают потребности общества и реализуются посредством механизма государства, структурным элементом которого являются государственные органы.

Как отмечает Н.М. Чепурнова, система государственных органов на протяжении всей истории существования общества строилась в соответствии с функциями каждого государства,

*Зав. кафедрой конституционного права юрид. ф.-га Таджикского национального университета, к.ю.н., доцент

поскольку в них заложена и отражена воля соответствующих социальных групп, что составляет суть государственной власти.¹

Таким образом, государственная власть действует опосредованно через уполномоченные органы государственной власти и их должностных лиц. Тем самым в любых правоотношениях непосредственным участником выступает орган государственной власти, (либо его должностное лицо) и именно они, выступая от имени государства, реализуют его волю.

В современной юридической литературе существует множество подходов к определению понятия государственных органов, что не позволяет в полной мере раскрыть природу государственных органов, механизм их взаимодействия друг с другом, место в системе государственного аппарата. Указанная сложная ситуация усугубляется тем, что нередко в разные понятия авторы вкладывают одинаковое содержание. Так М.В. Баглай отмечает, что в обиходе в литературе термины «орган государственной власти» и «государственный орган» используются как идентичные.²

Рассмотрение системы органов государственной власти вместе со вспомогательными государственными органами позволяет в более полном объеме увидеть систему государственных органов, все ее многообразие и сложность, «высветить» некоторые ее детали и движущие силы.

Для того чтобы определить порядок образования и раскрыть механизм взаимодействия исходя из компетенции и сферы деятельности, необходимо для начала определиться с понятием государственного органа.

В Конституции РТ дается подробная система государственных органов, однако нигде в тексте не используются словосочетания «государственный орган» или «орган государственной власти»

В ст. 2 Закона РТ «О системе органов государственного управления Республики Таджикистан», приводятся следующие определения органов государственного управления:

- орган государственного управления - государственный орган, осуществляющий общие задачи управления в

¹Конституционные основы, формы и методы государственного управления // Под ред. Чепурновой Н.М. М., 2012. С. 32.

²Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. М., 2002. С. 349

определенной сфере деятельности в соответствии с принципами управления, установленными нормативными правовыми актами РТ;

- исполнительный орган государственной власти – организационная форма осуществления государственного управления, которая учреждается и действует в системе исполнительных органов государственной власти на основе нормативных правовых актов РТ;

- центральный исполнительный орган государственной власти - орган, который на основе полномочий, возложенных на него Президентом РТ или Правительством РТ, осуществляет функции по выработке и реализации государственной политики в установленной сфере деятельности и иные исполнительные функции в соответствии с нормативными правовыми актами РТ.³

Как видно из содержания указанной нормы в законодательстве РТ используются два определения – «органы государственной власти» и «государственный орган». Однако, в законодательстве РТ эти два понятия не раскрываются.

При этом, следует отметить, что и в науке конституционного и административного права, нет единого определения государственного органа. Подавляющее большинство исследователей, за исключением некоторых деталей, определяют государственный орган как обособленную часть государственного аппарата.

В частности, В.В. Лазарев считает, что государственный орган – это самостоятельное подразделение государственного аппарата, создаваемое в установленном законом порядке, обладающее установленной законом структурой и наделенное определенной компетенцией.⁴

Также В. В. Лазарев дает и другое понятие государственного органа – это коллектив граждан или граждан определенного государства, наделенные государственно - властными полномочиями, уполномоченные данным государством на осуществление его задач и функций и действующий в установленном государством порядке.⁵

³Ст. 2 Закон РТ «О системе органов государственного управления Республики Таджикистан» от 16.04.2012. // сайт: www.mmkt.tj (Дата обращения: 12. 09. 2014г.).

⁴Теория государства и права // Под ред. Лазарева В. В. Липень С.В. М. 1998. С.79

⁵Конституционное право // Под ред. Лазарева В.В. М. 1999. С.326

Н.И. Матузов и А.В. Малько отмечают: «Орган государства – это юридически оформленная, организационно и хозяйственно обособленная часть государственного механизма, состоящая из государственных служащих, наделенная государственно-властными полномочиями и необходимыми материальными средствами для осуществления в пределах своей компетенции определенных задач и функций государства».⁶

Л.И. Спиридонов считает, что государственный орган – звено в системе государственного управления, обладающее властными полномочиями в определенных областях государственной деятельности, которая различается содержанием и пространственными границами своей власти.⁷

А. Н. Сагиндыкова определяет государственный орган как особую организацию, наделенную необходимыми материальными средствами, определенным объемом государственно-властными полномочиями, имеющую четкую структуру, состоящую из представителей народа или государственных служащих, которые выполняют возложенные на них функции, используя соответствующие методы и средства.⁸

Более широкое толкование государственного органа дано профессором А.А. Мишиным, который, помимо принадлежности к государственному аппарату, выделяет и структурно-функциональную определенность, степень которой зависит как от его формально-юридического статуса, так и от фактического размежевания функциональной и предметной компетенции.⁹

Развернутое определение государственного органа сформулировали Е.И. Козлова и О.Е. Кутафин. Они считают, что «государственный орган является гражданином или коллективом граждан, наделенными государственно-властными полномочиями, уполномоченными государством на осуществление его задач и функций и действующими в установленном государством порядке».

Данное определение является наиболее полным, так как указывает на юридическую природу полномочий, пределы их

⁶Теория государства и права: курс лекций// Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2002. С. 99.

⁷Спиридонов Л.И. Теория государства и права. М. 1995. С.67

⁸Сагиндыкова А.Н. Конституционное право Республики Казахстан. Алматы, 1999 С.209

⁹Мишин А. А. Центральные органы власти буржуазных государств. М. 1972. С. 3

осуществления, функциональное предназначение государственного органа и задачи его деятельности. Кроме того, для более полной характеристики государственных органов выделены пять отличительных признаков. К ним относятся:

- наделение государственного органа государственно-властными полномочиями;
- образование каждого государственного органа в установленном государством порядке;
- наделение государством полномочиями на осуществление его задач и функций;
- действие в установленном государством порядке;
- принадлежность к единой системе органов государственной власти в качестве составной части указанной системы.¹⁰

Наряду с отмеченными выше достоинствами все приведенные нами определения имеют существенный недостаток. Они не указывают на природу государственных органов и не определяют форму их существования, хотя законодательство различных государств дифференцирует государственные органы и по способу их формирования, и по объему их компетенции и правовому статусу, и по сфере деятельности.

Подобную дифференциацию отмечают авторы четырехтомного учебника «Конституционное (государственное) право зарубежных стран» под редакцией профессора Б.А. Страшуна и М.В. Баглая. В учебнике «Конституционного права Российской Федерации» М.В. Баглай отмечает три группы государственных органов: органы государственной власти, государственные органы и органы государственной власти со специальным статусом. По его мнению, «органы государственной власти состоят из выборных депутатов или назначаемых государственных служащих, облеченных определенными властными полномочиями. Но орган власти может быть и в лице одного человека. Таким является Президент, Генеральный прокурор, и ряд других. Эти должностные лица действуют в силу конституций или законов и несут политическую

¹⁰Козлов Е.И. Кутафин О.Е. Конституционное право России. Учебник. М. 2001. С. 304

ответственность только перед теми, кто их избрал или назначил».¹¹

Исходя из этого, профессор М.В. Баглай выделяет три признака, которые характеризуют органы государственной власти, вытекающие из природы и функций самого государства:

1. Каждый орган государственной власти создается в соответствии с установленным Конституцией, законами и другими правовыми актами порядком, что позволяет формально определить порядок его формирования и компетенцию.

2. Орган государственной власти наделен властными полномочиями, т.е. его решения носят обязательный для всех характер и при необходимости подкрепляются принудительной силой государства.

3. Деятельность органов государственной власти осуществляется в формах и методах, установленных правовыми актами.

На основе выше изложенного автор пришел к выводу, что необходимо разграничить понятия «орган государственной власти», «государственный орган».

Орган государственной власти – это гражданин или коллектив граждан, избранных либо назначенных в соответствии с законом, профессионально выполняющих государственно-властные полномочия и наделенных определенной компетенцией и материально – финансовыми средствами в пределах установленных государством задач и функций.

Характерной чертой органов государственной власти является наделение их государственно-властными полномочиями, которое выражается в принятии властных государственных решений. Данные полномочия выражают функции органов государственной власти. Властные полномочия включают в себя принятие нормативных актов действия, которых распространяются на всю территорию страны и на широкий круг субъектов. Важным признаком этих полномочий является то, что они устанавливаются в Конституции. Также эти полномочия не подлежат передаче какому-либо другому государственному органу или

¹¹Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. М. 2002. С. 333

должностному лицу. Таким образом, к данной категории органов относится парламент, Президент, Правительство и суды.

Органы государственной власти, являясь единоличными (гражданином) или коллегиальными (специальным коллективом граждан), организованными государством для осуществления его деятельности, характеризуются основными признаками, указанными выше.

Государственный орган представляет собой систему органов, не наделенных государственно-властными полномочиями, и связаны с государственной властью в той мере, в какой они обеспечивают государственно-властную деятельность. Они обладают производными (обеспечивающими) полномочиями. Эти органы формируются для обеспечения полномочий органов государственной власти, т.е. наделены производными полномочиями, которые заключаются в осуществлении содействия при подготовке принятия нормативных актов органов государственной власти. Также производные полномочия могут быть делегированы в рамках служебных взаимоотношений. К данной категории органов относятся Исполнительный аппарат Президента, Национальный банк, Прокуратура, ЦИК. Данные органы являются государственными, но их деятельность носит обеспечивающий характер. При этом следует отметить, что крайне важным является определение места этих органов в системе разделения властей.

В данном вопросе интересной является точка зрения К.В. Черкасова, который отмечает, что четко разграничить понятия «орган государственной власти» и «государственный орган» достаточно сложно. Это он, в первую очередь связывает с тем, что на практике и в законодательстве эти два понятия используются как синонимы, так как и органы государственной власти, так и органы государства обладают в той или иной степени властными полномочиями. В этой связи, К.В. Черкасов предлагает законодателю избирательно использовать данные термины. При этом органы, которые закреплены в Конституции, он предлагает именовать конституционными органами.¹² Мы солидарны с К.В. Черкасовым в том, что в законодательстве

¹²Черкасов К.В. К вопросу о соотношении понятий «орган государственной власти» и «государственный орган» // Пробелы в российском законодательстве. № 2. 2008. С.85.

необходимо четко разграничивать понятия «государственный орган» и «органы государственной власти». И это, прежде всего, связано с теми характерными отличиями, которые связаны с выполнением властных полномочий.

Также следует отметить, что одним из характерных отличий государственно – властных полномочий органов государственной власти от производных полномочий, которыми наделены государственные органы является ответственность за исполнение возложенных на них полномочий. Так, ответственность за исполнение властных полномочий носит политико –юридический характер, тогда как ответственность за исполнение производных полномочий является обычной дисциплинарной ответственностью.

Таким образом, органы государственной власти и государственные органы любого государства образуют в своей совокупности орган государства. Орган государства представляет собой определенную систему государственного аппарата, обладающую характерными признаками призванными обеспечить управление конкретными сферами государственной и общественной жизни.

К характерным признакам органа государства относятся следующие:

1. Все органы государства образуются в законодательном порядке, который определяет их компетенцию, другими словами образование и функциональная деятельность органа государства осуществляется на строго правовой основе.

2. Орган государства является самостоятельным элементом государственного аппарата, действует специализированно в системе других органов.

3. Органы государства тесно взаимодействуют между собой. Они образуют единый социальный организм, главной задачей которого является обеспечение нормального функционирования общества, защита законных прав и интересов личности, охрана внешней безопасности и территориальной целостности государства.¹³

Данная система обладает единством, которое обусловлено социальной сущностью органов государственной власти и

¹³Хропанюк В.Н. Теория государства и права. Учебное пособие для вузов. М., 2004. С. 139.

государственных органов, общностью их задач и функций. Это единство органов предполагает и отражает единство интересов и воли народа, которую они осуществляют. Деятельность всех органов государства направлена на достижение общей главной цели — обеспечить благополучие и процветание страны.

Единство системы проявляется и в том, что все составляющие ее органы государства действуют не разрозненно, а совместно, находятся в тесной взаимосвязи, взаимодействии и взаимозависимости.

Наиболее важный признак органов государства является признак легализации и легитимации государственного органа. Легализация государственной власти - это юридическое провозглашение правомерности ее возникновения, организации и деятельности. Как правило, легализация органов государства осуществляется в Конституции и законах страны.¹⁴ Так Конституция РТ определяет порядок формирования и деятельности таких органов государства, как Маджлиси Оли, Президент, Правительство, суд и прокуратура и других органов.

Легитимация государственной власти – это процессы и явления, посредством которых она приобретает свойство легитимности, выражающее правильность, оправданность, справедливость, правовую и моральную законность и другие стороны соответствия данной власти, ее деятельности определенным, прежде всего психическим установкам, ожиданиям общества, народа, людей.¹⁵

Сформированный легально и действующий легитимно орган государства предполагает подчинение ему.

Таким образом, система органов государственной власти и государственных органов представляет собой и организационное единство, ибо одни органы избираются или образуются другими; одни руководят деятельностью других; одни подотчетны и ответственны, подконтрольны или подчинены другим.

Кроме того, все органы государства действуют на основе законов. Акты, принятые вышестоящими органами, обязательны (если они не противоречат конституции) для нижестоящих. То есть между органами государства существует тесная организационно-правовая связь.

¹⁴ Чиркин В. Е. Современное государство. М. 2001. С. 119

¹⁵ Там же. С.121-122

Следует отметить, что система органов того или иного государства не остается неизменной, а развивается вместе с государством.

Единство системы органов государства предполагает, и разграничение ее на составные части — виды органов государства.

Для определения видов органов государства (классификации) наука конституционного права пользуется данными анализа действующих конституций и конституционного законодательства демократических государств. Этими актами в различных странах определяются порядок формирования, конституционно-правовое положение отдельных видов и звеньев единого государственного аппарата, их место в системе органов государства, а также основы взаимодействия государственных органов друг с другом.

Структура и виды органов того или иного государства устанавливаются в зависимости от формы государственного устройства и в соответствии с принципом разделения властей при осуществлении государственной власти.

В зависимости от формы государственного устройства существуют следующие виды органов государства:

Высшие и местные органы государственной власти в государствах с унитарной формой государственного устройства (например, в РТ Президент, Маджлиси Оли, Правительство являются высшими органами государства, а местные маджлиси народных депутатов и хукуматы в областях и районах — местными органами государственной власти); федеральные органы государственной власти и органы государственной власти субъектов федерации в государствах с федеративной формой государственного устройства (например, в ФРГ Федеральный канцлер, парламент, Федеральный президент, Федеральное правительство являются общефедеральными органами государственной власти, а органы государственной власти земель, входящих в состав федерации, — государственными органами субъектов Федерации).

Осуществление конституционного принципа разделения властей предполагает наличие в государстве органов законодательных, исполнительных и судебных, которые в своей совокупности составляют основу государственного аппарата в той или иной стране.

РТ, как и другие государства, осуществляет свою деятельность посредством органов государства. Их конституционно-правовой статус определяется Конституцией РТ, конституционными законами, указами Президента РТ, постановлениями Правительства, положениями об органах и другими нормативными правовыми актами

Органы государственной власти в РТ формируются двумя способами: путем выборов и путем назначения. Однако и назначения на высшие посты в органах исполнительной и судебной власти осуществляются выборными органами. Таким образом, выборы дают высшую изначальную легитимность всей структуре органов государственной власти. В РТ прямым способом избирается одна палата Маджлиси Оли – Маджлиси намояндагон и глава государства – Президент РТ. Именно в них воплощается высшая властеобразующая воля народа и от них дается главный импульс формированию всей исполнительной и судебной власти. Отсюда исключительно важное значение выборов на всех уровнях.

Выборы, как и референдум, представляют собой узаконенную форму прямого народного волеизъявления, важнейшее проявление демократии. Через выборы граждане оказывают воздействие на формирование органов государственной власти и тем самым реализуют свое право на участие в управлении государственными делами.

Следует еще раз отметить, что в Конституции РТ не дается определение органов государства и не устанавливается, кто осуществляет государственную власть. Однако, анализируя текст Конституции можно прийти к выводу, что государственную власть осуществляют Маджлиси Оли, Президент, Правительство и суды РТ. Об этом свидетельствуют ряд положений Конституции. В частности ст. 6 Конституции закрепляет, что право выступать от имени всего народа Таджикистана принадлежит только Президенту, Маджлиси Милли и Маджлиси намояндагон Маджлиси Оли РТ на их совместном заседании. Ст. 48 указывает, что высшим представительным и законодательным органом в РТ является Маджлиси Оли. В ст. 84 Конституции говорится, что судебная власть, будучи независимой, осуществляется от имени государства судьями.

При этом в Конституции РТ глава девятая посвящена Прокуратуре. Однако на наш взгляд, данный орган государства

не осуществляет государственную власть, так как является вспомогательным органом государства.

Таким образом, на основе проведенного анализа Конституции можно дать следующее определение органов государства в РТ, это гражданин или коллектив граждан, образуемый в установленном государством порядке, наделен государственно-властными полномочиями, уполномочен государством на осуществление его задач и функций и действующий в определенном государством порядке.

В своей совокупности органы государства образуют систему органов государственной власти в РТ.

Особое, ключевое место в системе органов государственной власти в РТ занимает Президент РТ как глава государства (ст. 64 Конституции РТ). Это центральный государственный институт в РТ, который имеет существенное влияние на всю систему государственных органов.

Органы законодательной власти состоят из парламента РТ. Это постоянно действующие органы государственной власти. Они избираются непосредственно народом и подотчетны своим избирателям. Парламент занимается в основном нормотворческой деятельностью и принимают законы и постановления в пределах своей компетенции. В своих решениях они выражают государственную волю народа РТ и придают ей общеобязательный характер. Решения законодательных органов обязательны к исполнению всеми другими органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Органы исполнительной власти включают Правительство, министерства и ведомства и другие органы исполнительной власти. Они составляют единую систему органов исполнительной власти, возглавляемую Правительством.

Органы судебной власти, как уже упоминалось, это Конституционный Суд, Верховный Суд, Высший экономический суд и нижестоящие суды.

Органы судебной власти предназначены для осуществления правосудия посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. В своей

совокупности они составляют судебную систему РТ. Все суды являются независимыми, и подчиняются только закону.¹⁶

В РТ существуют и другие виды государственных органов, осуществляющие определенные функции государства. К примеру, отдельную группу составляют органы прокуратуры. Уполномоченный по правам человека, Совет юстиции и ряд других.

Прокуратура РТ в соответствии с Конституцией составляет единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору.

Уполномоченный по правам человека в РТ учрежден в целях усиления конституционных гарантий государственной защиты прав и свобод человека и гражданина, содействия их соблюдению и уважению органами государственной власти, органами самоуправления в поселке и селе (джамоатами), их должностными лицами и должностными лицами предприятий, учреждений и организаций, независимо от организационно – правовых форм.

Таким образом, рассмотренная выше система государственных органов в РТ, включающая органы государственной власти общей и отраслевой компетенции различных ветвей власти, позволяет более точно выявить роль и значение их как самостоятельных структурных элементов системы, так и во взаимодействии с другими элементами системы, например, в рамках принципа разделения властей, объема компетенции, сферы деятельности.

Литература:

1. Конституционные основы, формы и методы государственного управления // Под ред. Чепурновой Н.М. М., 2012.
2. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. М., 2002.
3. Закон РТ «О системе органов государственного управления Республики Таджикистан» от 16.04.2012г.
4. Теория государства и права //Под ред. Лазарева В. В. Липень

¹⁶Ст. 2 Конституционного закона «О судах Республики Таджикистан» // сайт: www.mmk.tj (Дата обращения: 12. 09. 2014г.).

С.В. М., 1998.

5. Конституционное право // Под ред. Лазарева В.В. М. 1999.
6. Теория государства и права: курс лекций // Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ. 2002.
7. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. М. 1995.
8. Сагиндыкова А.Н. Конституционное право Республики Казахстан. Алматы, 1999
9. Мишин А. А. Центральные органы власти буржуазных государств. М. 1972.
10. Козлов Е.И. Кутафин О.Е. Конституционное право России. Учебник. М. 2001.
11. Черкасов К. В. К вопросу о соотношении понятий «орган государственной власти» и «государственный орган» // Пробелы в российском законодательстве. № 2. 2008.
12. Хропанюк В.Н. Теория государства и права. Учебное пособие для вузов. М., 2004.
13. Чиркин В. Е. Современное государство. М. 2001.
14. Конституционный закон РТ «О судах Республики Таджикистан» от 06.08.2001г.

Диноршоев А.М.

Фишурда

**Маҳфум ва низоми мақомотҳои ҳокимияти давлатӣ дар
Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Дар адабиёти ҳуқуқии муосир мафҳумҳои гуногун оид ба мақомотҳои давлатӣ вучуд дорад, ки имконияти дақиқ ва пурра кушодашудани моҳият, мақсад ва вазифаҳои фаъолияти онҳоро намедихад. Дигар масъалаи баҳснок дар ин самт инчунин дар он зоҳир меёбад, ки олимони дар аксарияти ҳолатҳо ба мафҳумҳои гуногун мазмуни ягона мегузоранд. Дар мақолаи мазкур мафҳумҳои «мақомоти давлатӣ» ва «мақомоти ҳокимияти давлатӣ» зери таҳлил қарор гирифта шудаанд.

Диноршоев А.М.

Аннотация

Понятие и система органов государственной власти в Республике Таджикистан

В современной юридической литературе существует множество подходов к определению понятия государственных органов, что не позволяет в полной мере раскрыть природу государственных органов, механизм их взаимодействия друг с другом, место в системе государственного аппарата. Указанная сложная ситуация усугубляется тем, что нередко в разные понятия авторы вкладывают одинаковое содержание. В данной статье анализируется соотношение понятий «государственный орган» и «орган государственной власти», их характерные черты и свойства.

Dinorshoev A. M.

The summary

The concept and system of bodies of state power in the Republic of Tajikistan

In modern legal literature, there are many approaches to the definition of state governmental bodies, which does not allow to fully disclose the nature of the state – bodies, the mechanism of their interaction with each other, in the system of the state apparatus. Said difficult situation is compounded by the fact that often in different concepts authors put the same content. This paper analyzes the relationship between the concepts "public authority" and "public authority", their characteristics and properties.

Некоторые вопросы конституционного развития земельного законодательства Республики Таджикистан

Калидвожаҳо: Конституция, қонунгузори замин, ҳимояи ҳуқуқҳои заминистифодабарандагон, принсипҳои конституцисинонии қонунгузори замин.

Ключевые слова: Конституция, земельное законодательство, защита прав землепользователей, конституционный принцип земельного законодательства.

Key words: constitution, land legislation, protection of landusers' rights, constitutional principle of land legislation.

С приобретением суверенитета РТ остро встал вопрос урегулирования общественных отношений, связанных с природопользованием и охраны окружающей среды. Возникла необходимость принятия адекватного законодательного акта, поскольку нормативно – правовой акт является одним из главных механизмов регулирования отношений и обеспечения устойчивого развития.

Разработка и принятие новой Конституции страны¹ имела большое значение для урегулирования общественных отношений, особенно землепользования. Общеизвестно, что Конституция, как акт регулирования общественных отношений, выступает в качестве «основного закона», «закон всех законов»². Как отмечает С.С. Алексеев: «от постановления конституции зависит судьба системы нормативно – правовых актов государств»³, т.е. конституция выступает своего рода «основой» отраслевых законов, а последние в свою очередь берут своё

*Ассистент кафедры гражданского права юрид., ф –та Таджикского национального университета

¹Конституция РТ [Электронный ресурс] от 6 ноября 1994 года, принятая на всеобщем референдуме, с изменениями и дополнениями от 26 сентября 1999 года и 22 июня 2003 года // http://base.spinform.ru/show_doc.2213. (Дата обращения: 20.11.2013г.).

²Достиев А.С. Конституция Республики Таджикистан 1994 года: история разработки, принятия, внесение изменений и основные положения. //Душанбе, 2001. С.4-5.

³ Алексеев С.С. Проблемы теории права: учебник. //Свердловск. СЮИ, 1972. Т.1. С.180.

начало из конституции, в том числе и земельное законодательство.

Конституция РТ обладает высшей юридической силой, её нормы имеют прямое действие. Все остальные законы и нормативно – правовые акты принимаются на основании и в соответствии с ней, и в случае их противоречия Конституции они теряют юридическую силу. Это требование вытекает из ст. 10 Конституции РТ.

В этой статье также предусматривается, что государство, его органы, должностные лица, граждане и объединения обязаны соблюдать и исполнять Конституцию и законы республики. Исходя из этого, соблюдение и исполнение земельного законодательства – это конституционное требование. Данная норма Конституции РТ закрепляет общеправовой принцип – «принцип законности», в том числе и в урегулировании земельных отношений». Конституция РТ⁴ считается важнейшим источником для развития законодательства. Широкий анализ юридической литературы говорит о том, что в конституциях большинства стран предусмотрены общие и специальные нормы по земельному законодательству. По мнению Г.Е. Быстрова⁵, конституционные нормы, являясь фундаментальными нормами в урегулировании земельных отношений, прямо или косвенно предусматривают впрямь заложенные предпосылки для принятия законов земельной отрасли и способствуют развитию земельного законодательства. Такого же мнения придерживается А.Г. Нецветаев.⁶ Наряду с этим автор отмечает, что конституционные нормы, которые конкретно регулируют земельные отношения, имеют принципиальный характер.

⁴ Хотя во всех нормах Конституции РТ земельный вопрос не урегулирован, однако конституционные нормативы имеют общий характер, и по этим нормам выявляется суть регулирования того или иного вопроса, в том числе и земельных отношений. Например, ст. 17 Конституции РТ предусматривает равноправие мужчин и женщин. Хотя и в этой статье конкретно об этом вопросе не говорится, но из содержания этой нормы вытекает, что женщины и мужчины равноправны в использовании земли, в том числе имеют равный доступ к земельному участку. Данная конституционная норма предусмотрена и в ст. 7 Земельного кодекса. Таких примеров, очень много в Конституции РТ.

⁵ Земельное право // Под ред. Г. Е. Быстрова, Р. К. Гусева, А. В. Бабанова и др. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006. С.27-28.

⁶ Нецветаев А.Г. Земельное право: учебно-методический комплекс //М.: Изд. центр «ЕАОИ», 2008. С.45.

Об историческом значении Конституции РТ свидетельствует один факт: накануне празднования 15 – летия принятия Конституции РТ Организация по Безопасности и Сотрудничеству в Европе (ОБСЕ) в числе пяти лучших конституций мира назвала и Конституцию РТ. Такие особенности Основного закона нашей страны, как существование альтернативного проекта, вынесение на всенародное обсуждение и принятии его путём всеобщего голосования гражданами свидетельствуют о его совершенстве.⁷

В Конституции страны существует ряд норм, которые регулируют прямо или косвенно отношения землепользования. Для того чтобы определить, что Конституция РТ является предпосылкой развития земельного законодательства, считаем необходимым обозначить нормы последней, которые регулируют земельные правоотношения.

1. Ст. 13 Конституции РТ как основная норма, показывая конкретное развитие земельного законодательства, отношения собственности и землепользования и других отношений по природопользованию, объявляет землю исключительной собственностью государства и гарантирует его использование в интересах народа. В юридической литературе указывается, что было бы правильнее, если бы названное имущество вообще признавалось не как «исключительная собственность государства», а «общенародное богатство». Внесение этих объектов (например, земля, ее недра, вода, воздушное пространство, животный и растительный мир и другие природные ресурсы), которые выступают как источник жизни и деятельности человека, в данную статью также необходимо. Наряду с этим государство даёт право использования земли (и других природных ресурсов) гражданам и юридическим лицам для извлечения выгоды в порядке, установленном законом. Из сути данной конституционной нормы вытекает, что она предусматривает использование земли на благо народа, и в других отношениях, связанных с ней, эти вопросы регулируются в отдельных законах земельной отрасли. То есть данная статья

⁷Джабборов Д. Х. Предпринимательское законодательство: теория и практика // Развитие законодательства Республики Таджикистан в период независимости (материалы научно-практической конференции, посвященной 20-летию государственной независимости Республики Таджикистан, г. Душанбе, 26-29 августа 2011 г.). Душанбе, 2011. С.91.

Конституции РТ, закрепляющая принцип «гарантированного использования земли на благо народа», принимается во внимание как руководящая идея в урегулировании земельных отношений и в создании и принятии норм земельного законодательства. Также в «Программе экономической реформы агропромышленного комплекса Республики Таджикистан» от 9 сентября 1995 года (особенно ч. 3 по земельной реформе) основное внимание уделяется земельной собственности. Также следует иметь в виду, что с 1991 года после установления государственной независимости, в Таджикистан (как и в других постсоветских странах) перешёл на путь рыночной реформа, в силу чего усилилось повышение эффективности экономической деятельности, приватизации государственной собственности. В отличие от соседних стран, где приватизация охватила все виды собственности (имущества), в нашей стране «земля, её недра, вода, воздух и пространство, растительный и животный мир и другие природные ресурсы являются исключительной собственностью государства, и государство гарантирует их эффективное использование на благо народа» (ст. 13 Конституции РТ).

Отсюда вытекает, что физические и юридические лица не могут быть собственниками земли, так как она является исключительной государственной собственностью.⁸ Как отмечает профессор Ш.М. Менглиев: «... государство в целях осуществления своей политики установило право собственности на тот или иной объект, в том числе и на землю, которая не может выступать в качестве объекта права собственности других субъектов. Эти объекты используются другими субъектами с разрешения государства. Названный объект не является результатом человеческого труда и признаётся в качестве природного богатства».⁹

Авторы Объяснительной записки Гражданского кодекса РТ (ч. 1) отмечают, что положения Конституции РТ (ст.13) требует

⁸Исмаилов Ш.М., Латипова Л.Б., Сиддикова Н.Н. Комментарий к закону Республики Таджикистан «О внесении изменений и дополнений в земельный кодекс Республики Таджикистан» от 1 августа 2012 года №891 /Проект USAID по Земельной реформе в Таджикистан. Душанбе, 2012. С.42-43.

⁹Менглиев Ш. М. (Комментарий к ст. 13 Конституции РТ)//Комментарий к Конституции Республики Таджикистан. //Под ред. М.А. Махмудова. Душанбе: «Шарки озод», 2009. С.76-77.

точного совершенствования. К перечню данных объектов, наряду с другими видами, обязательно нужно вводить землю объектом первичного использования (улица, проспект, переход, дороги, земли побережья, аллеи, парки в населенных точках).¹⁰

2. Ст. 12 Конституции РТ предусматривает, что государство гарантирует свободу экономической и предпринимательской деятельности, равноправие и защиту всех форм собственности, в том числе частной. Отсюда следует, что существование и развитие предпринимательства дехканского хозяйства (фермерского), как субъекта предпринимательской деятельности невозможно без урегулирования отношений в сфере землепользования. Образование дехканского хозяйства тесно связано с получением земельного участка.¹¹ Действующее законодательство Таджикистана считает невозможным учёт дехканского хозяйства, без выделения земельного участка. Надо иметь в виду, что одними из правовых земельных отношений являются экономические отношения о земле,¹² такие как налогообложение по платежам (платёж за аренду земли), стоимость земли, компенсация ущерба, организация правового рынка использования земли – это та свободная экономическая деятельность, что закреплена в земельном законодательстве. Организация правового рынка использования земли с экономической точки зрения даёт землепользователям следующие возможности:

- Оставлять под залог право землепользования и таким образом осуществлять получение кредита в банковских учреждениях.

- Отчуждать и приобретать права землепользования.¹³

3. Сегодня наблюдается большое количество земельных споров в общих и специальных судах, а также в других уполномоченных органах этой области (отрасли). Анализ судебной практики показывает, что в некоторых исковых

¹⁰Там же. С.561.

¹¹Исмаилов Ш.М., Шонасридинов Н., Нодиров Ф.М., Гафуров А.Д. Аграрное право Республики Таджикистан. Душанбе: Бухоро, 2013. С.231. На тадж. языке.

¹²Земельное право // Под ред. Г. Е. Быстрова, Р. К. Гусева, А. В. Бабанова и др. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006. С.712.

¹³Гражданско–правовые сделки (купля-продажа, дарение, мена, залог и др.) с правом на использование и отчуждение земельного участка //Проект USAID «О земельной реформе в Таджикистане». Душанбе, 2012. С.7.

заявлениях грубо нарушаются права землепользователей, и возникает необходимость судебной их защиты. Ст. 19 Конституции РТ гласит: «Каждому гарантируется судебная защита». Исходя из этого землепользователь право, которого нарушается может оспаривать свои права и должен пользоваться судебной защитой. Споры, вытекающие из земельных правоотношений, рассматриваются в порядке, предусмотренном земельным законодательством РТ (ст. 47 Земельного кодекса).

В настоящее время, очень много таких споров в общих и специальных судах страны:

- Споры по прекращению права землепользования;
- Споры по аренде земли;
- Споры по устранению преград в землепользовании;
- Исковые заявления по решению местного исполнительного органа государственной власти и уполномоченного органа земельной отрасли;
- Самовольный захват земельного участка;
- Споры по получению права наследования использования земельного участка;
- Споры по отмене и изменению сертификата права на использование земли;
- Споры по определению доли земли;
- Споры об исключении (освобождении) из членства дехканского хозяйства при условии неполучения земельного участка.¹⁴

В целях одинакового обеспечения конституционных норм, Земельного кодекса, Гражданского кодекса, законов и других нормативно – правовых актов, осуществление которых делает землю в РТ исключительной собственностью государства, и государство гарантирует её эффективное использование на благо народа, создает все условия для улучшения природной среды, одинакового развития всех форм хозяйствования, а также очень важна роль решений Пленума Верховного Суда РТ, Высшего экономического суда в объяснении норм действующих законов, особенно земельного законодательства. В том числе решение

¹⁴ Архив Высшего экономического суда РТ. (изучение дел в отрасли земли). Дело №2-239/10. Дело № 2-468/10. Дело №2-673/10. Дело №2-89/10. Дело №2-65/10. Дело №2-10/10. Дело №2-330/10. Дело №2-247/10. Дело №2-181/10. Дело №2-239/10. Дело №1-220/11.

Пленума Верховного Суда РТ «О судебной практике по уголовным делам в отношении самовольного захвата земельного участка, самовольного строительства на нем и незаконного выделения земельного участка» от 25 июня 2012. №3, решение Пленума Верховного Суда РТ «О некоторых вопросах, которые возникают при рассмотрении судами дел по праву на собственность и самовольному строительству» (некоторые вопросы решения касаются вопроса земельного участка, вообще земельного закона) от 31 августа 2007. №6.¹⁵

4. Согласно ст. 32 ГК РТ каждый имеет право иметь собственность и наследство. Одним из главных направлений земельной реформы в Таджикистане в соответствии с Законом РТ «О земельной реформе» является вопрос получения в наследство, права на использование земельного участка. Законодательство РТ определило порядок передачи в наследство права пользования земельным участком. Данное положение вытекает из Гражданского кодекса РТ,¹⁶ Земельного кодекса РТ и других законов земельной отрасли. Следующее положение, которое закреплено в Земельном кодексе устанавливает, что в пожизненное наследуемое пользование земли предоставляются физическим лицам или коллективам граждан для организации дехканского (фермерского) хозяйства и традиционных народных промыслов, а также гражданам, как приусадебный земельный участок.

Земельные участки, предоставленные на правах пожизненного наследуемого пользования, в случае открытия наследства подлежат перерегистрации.

5. Конституционные нормы по обеспечению защиты (охраны) земли как природного объекта положены в основу развития земельного законодательства. В ст. 44 Конституции РТ предусмотрено, что охрана природы – обязанность каждого. Следует отметить, что земля является одним из важных природных объектов, и эта конституционная норма играет большую роль в урегулировании отношений по землепользованию; особенно важна охрана земли как природного объекта и других природных богатств, и на основе этой

¹⁵Свод Решений Пленума Верховного Суда Республики Таджикистан (1992-2011). Душанбе: Конуният, 2011.

¹⁶Гражданский кодекс РТ //Ахбори Маджлиси Оли РТ. 1999. №12; 1999. №6. Ст. 2005.

конституционной нормы принимаются другие законы земельной отрасли и охраны природы.

Действительно, земля – один из главных компонентов природы и является важным богатством государства и общества. Основу богатства всех государств составляет земля и её содержимое. Неправильное использование её приводит к возникновению ряда проблем в обществе, в том числе социальных, экономических, экологических, правовых и даже политических. Эта статья Конституции РТ стала предпосылкой для принципов: «охрана земли как важного природного объекта», «предотвращение нанесения ущерба земле, окружающей среде и обеспечение экологической безопасности, улучшение качества и плодородия земель как важнейшего природного ресурса».

Внесение изменений и дополнений в Земельный кодекс от 1 августа 2012 года берет своё начало в изменениях норм Конституции. В ст. 17 Конституции РТ установлено, что мужчины и женщины равноправны. Поэтому женщины, как и мужчины, независимо от пола, как землепользователи имеют все права на использование земли. Исходя из этого, в ст. 7 Земельного кодекса установлено, что обеспечение равноправного доступа к земельным участкам входит в полномочия местных исполнительных органов Горно – Бадахшанской автономной области, областей, городов и районов в зависимости от административных границ в области урегулирования земельных отношений. Это значит, что местные исполнительные органы государственной власти должны принимать меры по предотвращению ограничений женщинам в земельных отношениях. Это статья Конституции гарантирует принцип «обеспечение равноправного доступа мужчин и женщин к земельному участку».

6. Вопрос налога и налогообложения является одним из важных вопросов земельного законодательства. Из требований ст.45 Конституции РТ вытекает, что «Уплата налогов и сборов, определяемых законом, является обязанностью каждого». Хотя этой статьей не предусмотрены отдельные виды налогов и платежей, однако налоговым законодательством конкретно установлен каждый вид налога. Глава 41 Земельного кодекса РТ¹⁷

¹⁷Земельный кодекс РТ //Ахбори Маджлиси Оли РТ. 2012. № 4. Ст. 165.

посвящена земельному налогу. Из требований Земельного кодекса РТ исходит, что использование земли в РТ является платным. Каждый год плата за землю взимается в виде земельного налога, арендной платы в установленные сроки. То есть конституционное положение по налогу устанавливает важные обязанности каждого по оплате налога и другим платежам. Исходя из этого требования Основного закона, в ст. 1 Земельного кодекса закреплён принцип платного использования земли. Как отмечает профессор Ш.М. Исмаилов, в ст. 45 Конституции РТ предусматривается принцип отрицания обратного действия закона, который обозначает, что законы, устанавливающие новые налоги или обременяющие экономическое положение налогоплательщиков, не имеют обратного воздействия. На самом деле это означает, что отягощается положение налогоплательщика или его представителя, не охватываются правовые отношения, возникшие до его принятия. Это положение также касается и субъектов–налогоплательщиков.

7. В Конституции РТ также конкретно указывается вопрос управления и полномочий касающихся органов, некоторые полномочия, органов возлагаются на законы земельной отрасли. Ч. 1 ст. 56 Конституции РТ устанавливает полномочия Маджлиси милли Маджлиси Оли по образованию, упразднению и изменению административно – территориальных единиц. Эти полномочия Маджлиси милли, непосредственно относятся и к использованию земель.

А также указаны полномочия Маджлиси намояндагон, Президента, Хукумата, местных хукуматов (властей) в области урегулирования и управления земельными законами. Важна роль органов прокуратуры в контроле точного соблюдения и одинакового исполнения законов земельной отрасли на территории РТ, а также в выявлении и предотвращении земельных правонарушений.

Надо отметить, что развитие законодательства РТ о земле берёт своё начало с Конституции РТ. Поэтому анализ вышеназванных отдельных статей привел к необходимости принятия некоторых законов земельной отрасли, в том числе Земельного кодекса РТ, Закона РТ «О землеустройстве», Закона РТ «Об оценке земли», Закона РТ «О земельной реформе», Закона РТ «О дехканском (фермерском) хозяйстве», Закона РТ

«О личном подсобном хозяйстве»,¹⁸ что способствовало принятию других нормативно-правовых актов отрасли.

Для реализации конституционных и отраслевых норм, в частности земельного законодательства, необходимо создать ряд условий:

- Многообразие форм хозяйствования на земле;
- Равноправное обеспечение участников земельных отношений в использовании земли и создание единого правового пространства для осуществления предпринимательской деятельности;
- Эффективное использование земли;
- Создание свободной экономической конкуренции и ограничение монопольной деятельности как важного условия реформы экономики природных ресурсов;
- Усиление экологических требований по отношению к организации собственности земли и землепользования во всех формах хозяйствования, независимо от отраслевого подчинения предприятия;
- Гарантия судебной защиты и согласованность для защиты земельных прав.

Подытоживая, отметим, что учёт норм Конституции и признанных РТ нормативно – правовых актов международного права в развитии земельного законодательства привели к созданию устойчивой законодательной базы.

Литература:

1. Достиев А.С. Конституция Республики Таджикистан 1994 года: история разработки, принятия, внесение изменений и основные положения. Душанбе, 2001.
2. Алексеев С.С. Проблемы теории права: учебник. //Свердловск: СЮИ, 1972. Т.1.
3. Земельное право. // Под ред. Г. Е. Быстрова, Р. К. Гусева, А. В. Бабанова и др. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006.
4. Нецветаев А.Г. Земельное право: учебно-методический комплекс. //М.: Изд. центр «ЕАОИ», 2008.
5. Джабборов Д. Х. Предпринимательское законодательство: теория и практика// Развитие законодательства Республики

¹⁸Централизованный Банк правовой информации РТ// Адлия версия 6.0. adlia@yandex.ru.

Таджикистан в период независимости (материалы научно-практической конференции, посвященной 20-летию государственной независимости Республики Таджикистан, г. Душанбе, 26-29 августа 2011 г.). Душанбе, 2011.

6. Исмаилов Ш.М., Латипова Л.Б., Сиддикова Н.Н. Комментарий к закону Республики Таджикистан «О внесении изменений и дополнений в земельный кодекс Республики Таджикистан». От 1 августа 2012 года №891 /Проект USAID по Земельной реформе в Таджикистан. Душанбе, 2012.

7. Менглиев Ш.М. (Комментарий к статье 13 КРТ)//Комментарий к Конституции Республики Таджикистан // Под ред. М.А. Махмудова. Душанбе: «Шарки озод», 2009.

8. Исмаилов Ш.М., Шонасридинов Н., Нодиров Ф.М., Гафуров А.Д. Аграрное право Республики Таджикистан. Душанбе: Бухоро, 2013. На тадж. языке.

9. Земельное право. // Под ред. Г. Е. Быстрова, Р. К. Гусева, А. В. Бабанова и др. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006.

10. Гражданско – правовые сделки (купля – продажа, дарение, мена, залог и др.) с правом на использование и отчуждение земельного участка //Проект USAID «О земельной реформе в Таджикистане». Душанбе, 2012.

Соҳибов М.М.

Фишурда

Оид ба баъзе аз масъалаҳои рушди конститутсионии конунгузории замин дар Ҷумҳурии Тоҷикистон

Дар мақолаи мазкур масъалаи муносибатҳои заминистифодабарӣ дар Конститутсияи (Сарқонуни) ҶТ, ки ҳамчун санади асосӣ ва бунёди дар танзими муносибатҳои замин баромад мекунад, шарҳ дода шудааст. Муаллиф паҳлуҳои ҷудогонаи танзими муносибатҳои заминистифодабариро мавриди таҳлил қарор дода пешгиҳоди илмӣ ва амалиро барои дуруст татбиқ кардани маъёрҳои конститутсияи дар алоқаманди бо конунгузории замин манзур намудааст.

Сохибов М.М.

Аннотация

Некоторые вопросы конституционного развития земельного законодательства в Республике Таджикистан

В данной статье изложены вопросы развития и урегулирования отношений землепользователей по Конституции РТ, которая выступает основным актом и основой в урегулировании земельных отношений. Автор подробно анализирует определённые вопросы урегулирования земельных отношений и предлагает научные и практические пути для правильной реализации конституционных норм во взаимосвязи с земельным законодательством.

Sohibov M.M.

The summary

Some questions of Constitutional development land legislation in the Republic of Tajikistan

In the given article the questions are stated on development and regulation of landusers relations on the Constitution Republic of Tajikistan, which is the main act and the base in regulation of land relations. The author analyzes in details some aspects of regulation of land relations and presents scientific and practical for ways the right implementation of Constitutional norms in interrelations with land legislation.

III. Вопросы международного права

III. Масъалаҳои ҳуқуқи байналмилалӣ

Раджабов М.Н.*

Конструкция «международного юридического лица» в международном частном праве

Калидвожаҳо: шахси ҳуқуқи-байналмилалӣ,
корпоратсияи фаромиллӣ, созмони байналмилалӣ

Ключевые слова: международное юридическое лицо,
транснациональные корпорации, международные организации

Key words: international juridical person, transnational
corporations, international organizations

Вопрос об определении международных юридических лиц представляется достаточно дискуссионным. Споры о нём ведутся в науке международного частного права фактически с момента появления ООН, что обусловлено крайним многообразием подходов и множеством точек зрения в трактовке сущности международных юридических лиц. Ни в науке, ни в правовых актах, к сожалению, до сих пор не существует единообразного определения международного юридического лица. Поэтому нами будет предпринята попытка проанализировать и обобщить

* Зав. кафедрой межд. права юрид. ф-та Таджикского национального университета, к.ю.н., доцент

существующие определения и выделить наиболее значимые признаки, присущие международному юридическому лицу. Обратимся в начале к термину «международные юридические лица». Термин «международные юридические лица» получил широкое распространение в науке международного частного права, хотя в национальном законодательстве и международно-правовых актах этот термин не используется, потому что правовая наука не сумела выяснить всех вопросов, касающихся этой категории. Тем не менее она существует и необходимо определить её место в международном частном праве.

Некоторые видные учёные, такие как Л.П.Ануфриева, отрицают использование понятия «международные юридические лица» в международном частном праве. Свою позицию она обосновывает тем, что «в течение последних десятилетий не только в зарубежной, но и в отечественной научной и учебной литературе по международному частному праву весьма активно обозначалось понятие «международные юридические лица». Достаточно сказать, что во многих научно – практических пособиях и учебниках по данной дисциплине используется это словосочетание без каких-либо оговорок об условности его применения или чего-либо иного. В большинстве случаев отмечается, что о международных юридических лицах следует вести речь тогда, когда они созданы международным соглашением (договором)... Подходя к оценке рассматриваемого понятия с позиций принципа историзма, следует подчеркнуть, что в свое время создание юридических лиц подробного рода посредством заключения межгосударственного договора было в целом достаточно редким явлением и сопровождалось, прежде всего, изъятием их из – под действия общих норм национального гражданского, торгового, таможенного, налогового или иных отраслей права соответствующего государства. Таким государством выступило государство местопребывания центральных органов международного юридического лица. Его правовое положение могло отличаться от правового положения любых других юридических лиц, действующих в конкретной стране, как национальных, так и иностранных. С этим, как представляется, можно было бы связывать выделение так называемых международных юридических лиц в отдельную категорию. Как видно, в целом конструкция «международных

юридических лиц» не вписывается в качестве дополнительной категории в понятийной ряд, существующий в науке и практике международного частного права, а именно: «национальное юридическое лицо» «иностранное юридическое лицо», и в любом случае должно включаться либо в одну, либо в другую группу. Например, транснациональное объединение, учрежденное в РФ в соответствии с международным договором стран СНГ, будет «национальным» для РФ и иностранным для всех других государств. Учрежденное аналогичным образом в Белоруссии, объединение будет «своим» в этой стране и иностранным – в РФ, на Украине, в Казахстане и т.д., т.е. белорусским для всех прочих стран. Таким образом, ныне существование данного термина не имеет материальной основы, может ввести в заблуждение».¹ Такую позицию профессора Л.П.Ануфриевой поддерживает и академик М.К. Сулейменов.²

Аналогичную позицию занимает Р.Ш. Кужашева, которая приходит к выводу, что для того чтобы субъект международного права обладал правосубъектностью в национально-правовой сфере, нет необходимости вводить понятие международного юридического лица, критерии которого объективно не могут быть точно определены. Введение категории «международное юридическое лицо» будет создавать дополнительные трудности для правоприменителя. Более того, данный термин законодательно не закреплен и рассматривается только на доктринальном уровне. Юридическое лицо – категория национального гражданского права. Для международной организации признание её юридическим лицом означает, что организация пользуется в каждом из государств-членов той правоспособностью, которой обладают юридические лица данного государства согласно его законодательству. То обстоятельство, что международная организация в национально-правовой сфере, то есть во взаимоотношениях с субъектами национального права, в силу международного учредительного договора пользуется некоторыми дополнительными правами, не меняет этого принципиального положения, ибо такие нормы

¹ Ануфриева Л.П. Международное частное право: В 3-х т. Т. 2: Особенная часть: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: БЕК, 2002. С.57-59.

² Сулейменов М.К. Избранные труды по гражданскому праву. М.: Статут, 2006. С.75-76.

международного договора действуют на территории соответствующего государства как его *lex specialis*. Юридический смысл приравнивания международной организации, как юридического лица, к другим юридическим лицам соответствующей страны состоит в том, что международная организация любого контрагента предстает в этом случае как институция с определенной по законодательству правоспособностью, т.е. как образование, не отличающееся от других юридических лиц, действующих во внутреннем правопорядке».³

Действительно, отсутствие категории международного юридического лица в национальном законодательстве и международно-правовых актах не означает отказ от этой категории, потому что практика свидетельствует о том, что на территории того или иного государства любое из юридических лиц не только рассматривается в качестве «национального» или «иностранного» юридического лица. А бывают случаи, когда с помощью категории «национального» или «иностранного» мы не можем определить статус юридического лица. Например, «в 1969г., стороны заключили контракт, согласно которому фирма-подрядчик взяла на себя обязательство проделать для ФАО определенную работу и оказать услуги в связи с обследованием водных ресурсов бассейна озера Чад. В соответствии с этим контрактом подрядчик помимо вознаграждения за свою работу и услугу имел право на получение: а) фактической стоимости отправки оборудования и материалов «на общую сумму до 5000 фунтов стерлингов»; б) фактической стоимости воздушных перевозок из Соединенного Королевства в Форт-Лами (Чад) «на общую сумму до 2500 фунтов стерлингов».

В 1970 г. стороны согласились увеличить сумму, указанную выше в п. а), до 11719 фунтов стерлингов 6 шиллингов 10 пенсов. После завершения работы по контракту подрядчик заявил, что названная сумма оказалась недостаточной и потребовал возмещения: а) дополнительная сумма в связи с перевозками в размере 6500 фунтов стерлингов; б) дополнительная сумма в

³Кужашева Р.Ш. Правовые вопросы деятельности международных организаций в частноправовых отношениях международного характера: дис. ... канд.юрид.наук. Казань, 2008. С.76-77.

связи с воздушными перевозками в сумме 4000 фунтов стерлингов.

Поскольку ФАО отказалась выплатить эти дополнительные суммы, подрядчик в соответствии с условиями контракта передал дело в арбитражный суд Международной торговой палаты. Истец утверждал, что иск должен быть принят на основе принципов справедливости. Он утверждал также, что дополнительные расходы являются результатом непредвиденных обстоятельств, находящихся вне его контроля (например, таких как поздняя доставка необходимого оборудования, оплата налогов и т.п.).

Арбитр, назначенный Арбитражным судом, кратко рассмотрел вопрос о законе, применимом к контракту. В этом отношении организация утверждала, что в контракте специально не предусматривается выбор права, поскольку организация считала, что такой контракт регулируется не какой-либо системой национального права, а общепринятыми принципами права».⁴

Возникает вопрос: к проблеме признания ФАО в качестве юридического лица как относится национальное законодательство? Ответ простой: национальное законодательство знает только «национальное» и «иностранное» юридическое лицо. Поскольку здесь ФАО должна признаваться самостоятельным видом юридического лица в дополнение к существующим видам национальных юридических лиц⁵, или юридического лица особого рода – международного юридического лица.⁶

Впервые в советской юридической науке был использован термин «международное юридическое лицо» для применения к международным банкам стран-членов СЭВ – Международному

⁴ Капустин А.Я. Право международных организаций. Общая часть: практикум. М.: РУДН, 2002. С.44-45.

⁵ Канашевский В.А. Нормы международного права и гражданское законодательство России. М., 2004.-С.163.

⁶ Нешатаева Т.Н. Международные организации и право. Новые тенденции в международно-правовом регулировании. М.: Дело, 1998. С.218.

банка экономического сотрудничества (МБЭС) и Международному инвестиционному банку (МИБ)».⁷

Профессор А.В.Асосков считает, что «рождение категории «международное юридическое лицо» связано с деятельностью международных правительственных и неправительственных организаций».⁸ По мнению У.Х. Бобоева, термин «международные юридические лица» появился недавно в международном частном праве и связан с появлением и развитием транснациональных корпораций (ТНК) и финансово-промышленных групп (ФПГ).⁹ На наш взгляд, появление термина «международные юридические лица» тесно связано с появлением в уставах международных организаций и в международно-правовых актах словосочетание «международная организация обладает всеми правами юридического лица на территории государств-членов. Поскольку до сих пор термин «международные юридические лица» не используется в международно-правовых актах, то приблизительно можно сказать, что его появление в науке тесно связано с закреплением в международно-правовых актах «статуса юридического лица за международными организациями».

Таким образом, не существует единого подхода к понятию «международные юридические лица», и в его состав включаются различные правовые категории. Так, например, Т.Бендевский «выделяет два вида международных юридических лиц: официальные и частные международные юридические лица. Официальные международные юридические лица в международном публичном праве чаще известны как международные правительственные организации. Основателями и членами этих организаций являются государства. Частные

⁷ Богуславский М.М. Международное частное право: учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юрист, 1998. С.124.

⁸ Асосков А.В. Правовые формы участия юридических лиц в международном коммерческом обороте. М.: Статут, 2003. С.294

⁹ Бобоев У.Х. Проблемы международных юридических лиц в международном частном праве //Материалы научно-теоретической конференции профессорско- преподавательского состава и студентов, посвященной «15-й годовщине независимости Республики Таджикистан», «2700-летию города Куляба» и «Году арийской цивилизации». Часть II. Душанбе, 2006. С.74; Он же. Юридические лица – субъекты международного частного права // Проблемы международного публичного и частного права: теория и практика: сб.статей. Вып.1 /под ред. Ш.Менглиева. Душанбе, 2008. С.118.

(неправительственные) международные юридические организации – это различные международные организации, основателями которых являются не государства, а национальные ассоциации научного, культурного, образовательного, спортивного и гуманитарного характера (Европейская и Всемирная ассоциация университетов, Европейская (UEFA) и Всемирная футбольная ассоциация (FIFA) и др.).¹⁰ Но большинство учёных участие международных межправительственных организаций в частно-правовых отношениях считают «одной из сторон их правового статуса».¹¹

Профессор А.Я.Капустин логично эту словосочетание предлагал в таком смысле: «Устав Организации Объединенных Наций привнёс ещё две важнейшие характеристики, которые завершили формирование классической модели международной межправительственной организации. Речь идёт о ст.104 Устава Организации Объединенных Наций, согласно которой организация пользуется на территории каждого из своих членов такой правоспособностью, которая может оказаться необходимой для выполнения её функций и достижения её целей. В настоящее время преодолены различные сомнения относительно смысла данного положения. Речь в нём, безусловно, идёт о том, что государства–члены признают за Организацией Объединенных Наций способность быть юридическом лицом в их национальных правовых системах. Важно отметить, что эта норма носит договорной характер и никак не связывается с национальным законодательством каждого государства–члена. Следовательно, впервые в практике международных отношений международная организация обрела чёткий статус в правовых системах государств–членов, она была признана субъектом национального права».¹²

¹⁰ Бендевский Т. Международное частное право: учебник / Пер. с македонского // Отв.ред. Е.А.Суханов.-М.: Статут, 2005. С.101-102.

¹¹Седова Ж.И. Международное юридическое лицо как субъект международного частного права: дисс....канд.юрид.наук. М., 2001. С.34; Международные организации: учебник //Под ред. И.П.Блищенко. М.: РУДН, 1994. С.21 и др.

¹²Капустин А.Я. Международные организации в глобализирующемся мире: монография. М.: РУДН, 2010. С.150.

Термин «международные юридические лица» в юридической литературе и практике часто употребляется, когда речь идёт о таких различных субъектах международного частного права, как международные межправительственные организации, транснациональные корпорации, международные хозяйственные организации, финансово–промышленные группы и международные неправительственные организации. В то же время надо сказать, что каждая из этих категорий имеет общие и отличительные черты и нельзя их рассматривать в одном определении «международные юридические лица». Существует такое мнение, что «к международным юридическим лицам относятся транснациональные корпорации (ТНК) и финансово-промышленные группы (ФПГ)».¹³ А в ст.2 Соглашения СНГ «О содействии в создании и развитии производственных, коммерческих, кредитно-финансовых, страховых и смешанных транснациональных объединений» от 15 апреля 1994 г. сказано, что «корпорации и совместные финансово–промышленные группы ... являются формами транснациональных объединений».

Хотя слово «корпорация» происходит от латинского слова «corporatio» и означает «объединение», «сообщество»¹⁴ и в США рассматривается как особый вид юридического лица, обладающий следующими признаками: 1) статус юридического лица; 2) ограниченная ответственность участников; 3) бессрочное существование организации; 4) свободная передача акций; 5) централизованное управление.¹⁵

В странах постсоветского пространства используется термин «корпорация» как составная часть наименования организаций, созданных государственными структурами или при их непосредственном участии. Вообще в национальном законодательстве и международно-правовых актах используются различные термины, которые, по сущности, выражаются категорией «транснациональная корпорация», такие как многонациональная компания, международное предприятие, транснациональное объединение, международная монополия,

¹³Бобоев У.Х. Указ.соч. С.74.

¹⁴Горлов Е.А. Правовые аспекты налогообложения транснациональных корпорация в Российской Федерации: дис... канд.юрид.наук. М., 2001. С.14.

¹⁵Горлов Е.А. Указ.соч. С.14.

транснациональная финансово-промышленная группа и др. Например, по мнению И.И. Лукашука, в практике ООН появились два понятия. «Многонациональные компании» – компании, принадлежащие государствами или контролируемые ими. Они пользуются более благоприятным режимом, чем «транснациональные компании», собственностью которых являются частные лица».¹⁶ Л.А.Лунц использует термин «многонациональные предприятия» вместо «транснациональные корпорации».¹⁷ Экономисты в основном пользуются термином «международные корпорации», который ТНК рассматривает как один из их видов. Например, А.П.Киреев предлагает «два вида международных корпораций: транснациональные и многонациональные. А под транснациональной корпорацией понимается головная компания, которая принадлежит капиталу одной страны, а филиалы разбросаны по многим странам мира. А под многонациональной корпорацией понимается головная компания которая принадлежит капиталу двух или более стран, но филиалы также находятся в разных странах».¹⁸ Согласно классификации К.А.Семенова международные корпорации разделяются на три группы – транснациональные, многонациональные и международные корпоративные союзы. А транснациональные корпорации представляют собой крупнейшие компании преимущественно с одно национальным акционерным капиталом и характером контроля над деятельностью всей корпорации. Многонациональные корпорации объединяют национальные компании двух или более стран на производственной и научно-технической основе, которые принадлежат собственникам этих стран. Международные корпоративные союзы, чаще всего выступающие в организационной форме консорциумов, представляют собой специальные объединения промышленных, банковских и других

¹⁶ Лукашук И.И. Международное право. Особенная часть: учебник. М.: БЕК, 1997.С.178.

¹⁷Лунц Л.А. Многонациональные предприятия капиталистических стран в аспекте международного частного права // Советское государство и право. 1976. № 5. С.112-119.

¹⁸ Киреев А.П. Международная экономика. В 2-х ч. Ч.1.:Международная микроэкономика: движение товаров и факторов производства. М., 1999. С.304.

концернов, создаваемых для решения крупных экономических задач». ¹⁹

Международных корпорации В.В.Наталуха разделяет на три типа - частные транснациональные корпорации, международные государственные корпорации, принадлежащие одному государству, и многонациональные, межнациональные (межгосударственные) корпорации». ²⁰

Таким образом, до сих пор одной из сложных и невыясненных проблем является то, что транснациональную корпорацию (ТНК) можно признать международным юридическим лицом. Транснациональная корпорация создаётся на основе международного договора, а также путём заключения договоров непосредственно между хозяйствующими субъектами различных форм собственности в соответствии с национальным законодательством. Но деятельность ТНК не может зависеть исключительно от регулирования международно-правовыми актами, потому что на универсальном и региональном уровне были приняты различные международно-правовые акты и созданы органы для их исполнения. Например, в рамках ООН в 1974 г. был создан Центр по ТНК (ЦТНК) и Комиссия по ТНК (КТНК). Комиссия по ТНК разработала Кодекс поведения ТНК, положения которого носят рекомендательный характер и Кодекс применяется «к предприятиям вне зависимости от страны происхождения и форм собственности, объединяющим отделения в двух или более странах, которые функционируют в рамках системы директивного принятия решений, позволяющей обеспечить последовательную политику и общую стратегию предприятия посредством одного или нескольких директивных центров, и в которых отделения связаны таким образом, что одно или некоторые из них имеют возможность оказывать существенное влияние на деятельность остальных в части

¹⁹Семенов К.А. Международные экономические отношения: курс лекций. М., 1998. С.252-253.

²⁰Наталуха В.В. Международный частный бизнес и государство. М., 1985. С.18.

знаний, ресурсов и ответственности. Такие предприятия именуется в Кодексе как ТНК».²¹

В резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 3282 (XXIX) от 12. 12. 1974 г. «Хартия экономических прав и обязанностей государства» (ст.2) сказано, что «каждое государство имеет право регулировать и контролировать деятельность транснациональных корпораций в пределах действия своей национальной юрисдикции и принимать меры по обеспечению того, чтобы такая деятельность не противоречила его законам, нормам и постановлениям и соответствовала его экономической и социальной политике. Транснациональные корпорации не должны вмешиваться во внутренние дела принимающего государства». В соответствии с положениями Хартии (ст.2) вопросы регулирования деятельности ТНК входят, по существу, во внутреннюю компетенцию любого государства. В пункте 4 «е» и «д» Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 3202 (S-VI) от 1 мая 1974 г. «Декларация об установлении нового международного экономического порядка» прямо указывается на такой принцип как «полный и постоянный суверенитет каждой страны над её природными ресурсами и всей экономической деятельности регулирование и надзор за деятельностью межнациональных корпораций путём принятия мер в интересах национальных экономик стран, в которых действуют такие межнациональные корпорации, на основе полного суверенитета этих стран». В рамках Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) была принята «Декларация о международных инвестициях и многонациональных предприятиях» 21 июля 1976 г., которая содержала два приложения: «Руководящие принципы для многонациональных предприятий», «Общие суждения и практические подходы, касающиеся противоречивых требований, налагаемых на многонациональные предприятия». В этих документах содержалось положение, что «каждое государство имеет право устанавливать условия деятельности ТНК в пределах своей юрисдикции, определяемой в соответствии с международным правом».

²¹ Ашавский Б.М. Транснациональные корпорации в аспекте международного права (сквозь призму разработки Кодекса поведения) // Государство и право. 2011. №5. С.72.

На региональном уровне деятельность ТНК также регулируется на основе норм международного права и национального законодательства, но правовой статус ТНК как юридического лица определяется в соответствии с внутренним государственным правом. Об этом свидетельствует ст.5 Соглашения СНГ от 15 апреля 1994 г. «О содействии в создании и развитии производственных, коммерческих, кредитно-финансовых, страховых и смешанных транснациональных объединений», в которой закреплено: «Транснациональные объединения являются юридическими лицами по законодательству государства места их регистрации».

Статус филиалов (отделений) и представительств транснационального объединения определяется в учредительных документах в соответствии с законодательством государства местонахождения филиалов (отделений) и представительств». Всё это означает, что вопросы деятельности ТНК рассматриваются в рамках ООН и других международных организаций, потому что, вплоть до 70-х годов XX века ТНК были самостоятельными и независимыми организациями и на этом основании открыто вмешивались во внутренние дела того или иного государства. Например, такая ситуация случилась в 1973 г. по отношению к Чили. Поскольку ни при каких обстоятельствах международное право не допускает нарушение основных принципов международного права, и, в том числе принципа невмешательства во внутренние дела других государств, статус ТНК как юридического лица на территории любого государства рассматривается как статус национального или иностранного юридического лица. Они создаются на основе международного договора, но процесс их создания и деятельности в любой области не запрещен национальным законодательством. Вообще принцип «не запрещается национальным законодательством» всегда сопровождается деятельностью ТНК. В связи с этим нельзя не согласиться со следующим высказыванием Ш. Менглиева: «ТНК в современных условиях не признается международным юридическим лицом и подчиняется общему принципу регулирования,

предусмотренному в коллизионных и материально-правовых нормах национальных правовых систем».²²

ФПГ является международным юридическим лицом или нет? Можно привести один пример и на его основе утверждать, что ФПГ не может быть и не является международным юридическим лицом. Правительство РФ и Правительство Республики Беларусь заключили Соглашение о создании межгосударственной финансово–промышленной группы «Формаш» 16 октября 1998 г.

В этом Соглашении указано, что для ведения дел финансово-промышленной группы в соответствии с нормами международного права и законодательством государств Сторон, участники группы утверждают руководящим органом открытое акционерное общество – Центральную компанию межгосударственной финансово–промышленной группы «Формаш» и она регистрируется в качестве юридического лица в РФ и создает свое представительство на территории Республики Беларусь. Право собственности финансово-промышленной группы определяется законодательством государства места регистрации центральной компании ФПГ, а право собственности представительства центральной компании ФПГ на территории Республики Беларусь на производственную продукцию и прибыль определяется в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Кроме того, по решению суда любого из государств Сторон можно ликвидировать финансово-промышленную группу.

Всё это свидетельствует о том, что финансово-промышленная группа создаётся на основе международного договора и соответствии с законодательством государств-участников и признается юридическим лицом, т.е. её статус приравнивается на территории РФ и Республики Беларусь к национальным (правильно–отечественным), а за пределы их - иностранным юридическим лицом.

Таким образом, ФПГ не обладают каким–либо статусом международного юридического лица.

²²Менглиев Ш. Международное частное право: учебник. Душанбе: ТНУ, 2013. С.285.

МХО в соответствии со ст.2 Соглашения СНГ «О содействии в создании и развитии производственным, коммерческим, кредитно-финансовым, страховым и смешанным транснациональным объединениям» от 15 апреля 1994 г. считается форма деятельности транснационального объединения. В работах профессора В.А. Канашевского категории МХО равнозначно используются с иностранным юридическим лицом. Поэтому под правовым статусом МХО рассматриваются вопросы статуса смешанной компании, финансово-промышленной группы, ТНК, Европейской компании, многонационального предприятия и др.²³ По мнению И.М.Ямпольского, «МХО – своеобразные образования, не вошедшие в категории таких известных форм международного сотрудничества, как межгосударственные организации, международные неправительственные организации, частные транснациональные корпорации или обычные СП. Между тем, МХО – это отдельный инструмент осуществления международного сотрудничества. В его рамках государства достигают качественно особого результата, к которому не приводит использование иных известных форм международного сотрудничества. Особенности этого результата состоят в том, что фактом создания и деятельности МХО удовлетворяется специальный интерес государств в осуществлении специфической хозяйственной деятельности, и одновременно основу правового режима деятельности МХО составляют не национальные нормы права, а нормы международного права. Деятельность МХО подчинена как специальным нормам международного права, установленным в международном договоре о создании МХО, так и общим.

Сфера применения МХО представляет собой самостоятельную область международных отношений экономического сотрудничества, в которой не могут функционировать институциональные образования других типов. Ни международные межправительственные организации, ни неправительственные организации или ТНК или совместные компании не подходят для решения тех специфических задач, которые лежат в основе создания МХО. Международные

²³Канашевский В.А. Международное частное право: учебник. Изд.2-е, доп. М.: Междунар. отношения, 2009. С.169-171.

хозяйственные организации учреждаются для осуществления непосредственной хозяйственной деятельности и только в тех случаях, когда предмет деятельности МХО составляет публичный интерес государств.²⁴

В системе международных отношений «первые МХО появились в послевоенные годы в Европе. Так, в 1946г. были созданы две Албанско- Югославские компании: Компания по разведке и разработке полезных ископаемых и Комиссия по строительству железных дорог и управлению ими.... МХО создавались как государствами с плановой экономикой, так и государствами, в основе экономической системы которых лежат рыночные принципы».²⁵

Целью создания МХО, в отличие от ТНК, является публичный интерес государства. Не всегда причиной создания ТНК являются международные договоры, поскольку все МХО без исключения создаются и ликвидируются на основании международного договора. Кроме того, ТНК в основном создаются по инициативе частных субъектов, а МХО в основном создаются по инициативе государства.

«В то же время её членами, как правило, выступают не государства, а назначаемые государствами национальные хозяйственные организации. Сама МХО предоставляет собой самостоятельное образование с правами юридического лица и осуществляет собственную хозяйственную деятельность, не сводимую ни к деятельности её отдельного участника, ни к сумме дел всех её компаний-участников. Из принципиально важных признаков МХО также надо отметить, что данные образования не обладают международной договорной правоспособностью. В отношении деятельности МХО надо добавить, что порой эти организации могут выполнять координационную функцию в отношении своих участников. Законодательство страны регистрации распространяется на МХО с изъятиями, установленными учредительными документами. В соответствии со своими учредительными документами МХО обладают

²⁴Ямпольский И.М. Международные хозяйственные организации (особенности правового статуса и деятельности): монография. СПб.: СКФ «Россия - Нева», 2004. С.6.

²⁵Ямпольский И.М. Указ.соч. С.4-6.

статусом юридического лица, от своего имени приобретают права и обязанности, несут ответственность по своим обязательствам своим имуществом, обладают развитой внутренней системой органов».²⁶ Таким образом, МХО как субъект международного частного права обладают статусом юридического лица, который осуществляется по законам страны места регистрации в форме акционерного или хозяйственного общества, но в любом случае должно включаться либо в число «национальных юридических лиц», либо «иностранных юридических лиц», т.е. указанные образования не наделяются статусом международного юридического лица. Целью деятельности МХО и ТНК является извлечение прибыли и на территории любого государства они имеют статус коммерческой организации.

Международные неправительственные организации являются некоммерческими организациями, т.е. не преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и обладают статусом юридического лица государства места регистрации. Для международных неправительственных организаций характерно, что они не создаются на основе международного договора, имеют некоммерческую цель и осуществляют свою деятельность на территории двух или более стран. Вообще международные неправительственные организации в зависимости от места регистрации центрального органа управления или контроля на территории того или иного государства именуется «национальным юридическим лицом» или «иностранным юридическим лицом».

Таким образом, транснациональные корпорации, международные хозяйственные организации, международные неправительственные организации являются субъектом международного частного права со статусом «национального» или «иностранным» юридического лица, а не обладают статусом международного юридического лица или юридического лица особого рода. Но надо отметить, что специфика транснациональных корпораций, международных хозяйственных организаций, международных неправительственных организаций

²⁶Ямпольский И.М. Указ.соч. С.22-23.

заключается в том, что они отличаются от обычных юридических лица. Например, транснациональная корпорация или международная хозяйственная организация образуется на основе международного договора, но действует как юридическое лицо в рамках национального законодательства.

В юридической литературе по-разному используются категории «международного юридического лица». Например, И.В. Гетьман–Павлова считает, что «международное юридическое лицо создается на основе международного договора, международного соглашения или законодательства двух и более государств».²⁷

Если придерживаться такой позиции, то нет сомнений, что международное юридическое лицо в частно-правовых отношениях вступает как «национальное» или «иностранное» юридическое лицо. Такое положение противоречит сущности международного юридического лица. Поэтому в определение международного юридического лица не входят ТНК, международные неправительственные организации, МХО и другие субъекты международного частного права, за исключением международных межгосударственных организаций. Вообще в науке международного частного права существует три варианта определения международного юридического лица: 1) межправительственная организация как субъект невластных отношений цивилистического характера; 2) юридическое лицо, которое приобрело свою юридическую личность при наличии международного договора и обладающее определенной государственной принадлежностью (национальностью); 3) юридическое лицо, получившее свою юридическую личность только в силу установлений международного договора и не обладающее национальностью.²⁸

Словосочетание «международное юридическое лицо» формируется только на основе учредительного акта международных организаций и других международно-правовых актов, которые определяют статус международных организаций

²⁷Гетьман-Павлова И.В. Международное частное права: учебник. М.: Эксмо, 2005. С.147.

²⁸Седова Ж.И. Международное юридическое лицо как субъект международного частного права: дис. ... канд.юрид.наук. М., 2001. С.4-5, 69.

как субъект международного и национального права. Поэтому процесс появления категории международного юридического лица тесно связан с формированием любой международных организации как субъектам права, и нет сомнений что категория международного юридического лица выступает одной из сторон правового статуса международных организаций и представляет её как субъект международного частного права.

Таким образом, «международное юридическое лицо является отражением «обратной частной стороны» публичного субъекта и представляет собой сопутствующую частную функцию субъекта международного публичного отношения».²⁹

ММО являются субъектами международного и национального права на основании норм системы международного и национального права. Но двойственная природа статуса международных организаций заключается в том, что признание её в качестве субъекта происходит на основании нормы международного права и этот процесс по этапам реализуются в национальном законодательстве. Согласно такому пониманию в международно-правовых актах указано, что международные организации на территории государств-членов имеют такую правоспособность (ст.104 Устава ООН, ст.21 Устава ООН по промышленному развитию (ЮНИДО), ст.6 Устава ВОЗ и др.), юридический статус (ст.14 Устава Организации Экономического Сотрудничества (ЭКО), ст. XII Устава Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) и др.), юридические права (ст.47 Чикагской Конвенции 1944г. Международной организации гражданской авиации – ИКАО), юридическую дееспособность (ст.27 Конвенции Всемирной метеорологической организации – ВМО) права юридического лица (ст.11 Договора об учреждении Евразийского экономического сообщества (ЕврАзЭС), ст. 22 Устава ОДКБ, ст.15 Хартии ШОС и др.), которая может оказаться необходимой для выполнения её функции и достижения её целей.

Но в уставах некоторых международных организаций, таких как Европейский Банк реконструкции и развития (ЕБРР, ст.44-45)

²⁹Седова Ж.И. Указ.соч. С.34.

используются категории «статус», «правосубъектность», «правоспособность» для представления её признания на территории государств-членов, а «правоспособность» и «права юридического лица» - для ЕврАзЭС (ст.11), ОДКБ (ст. 22), ШОС (ст.15). В отдельных международно-правовых актах, таких как Конвенция о привилегиях и иммунитетах ООН (ст.1) и Конвенция о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений ООН (ст.11) сказано, что ООН и Специализированные учреждения ООН имеют статус юридического лица. Учредительный акт ИКАО (ст.47) обязывает государства-членов на своей территории предоставлять полную правосубъектность ИКАО. В учредительных актах других международных организаций - Всемирного почтового союза (ВПС), Международной электросвязи (МСЭ), Гаагской конференции по международному частному праву, НАТО, СНГ, Международной организации уголовной полиции (ИНТЕРПОЛ) не содержится положений о статусе этих организаций в качестве юридического лица в отношении с иностранным элементом. В национальном законодательстве только в США и Великобритании существуют отдельные законы, которые определяют и регулируют статус международных организаций на их территории со статусом юридического лица.

В законодательстве РТ отсутствует положение о признании за международными организациями статуса юридического лица, но не исключено признание статуса субъектов права за международными организациями, т.е. об этом свидетельствуют ст.235 ГК РТ, гл.42 ГПК РТ. «Юридический комитет Организация Объединенных Наций провёл анализ судебной практики как применительно к международным арбитражам, так и по отношению к национальным судам, на предмет установления случаев отказа в признании статуса юридического лица за межправительственными организациями. В результате исследования был сделан вывод, что судебная и арбитражная практика не знает примеров отказа в признании за межправительственными организациями такого статуса».³⁰ «Существует единственный случай непризнания международной

³⁰Нешатаева Т.Н. Международные организации и право. Новые тенденции в международно-правовом регулировании. М.: Дело, 1998.С.217.

организации в качестве юридического лица – Международная комиссия по северо-западному Атлантическому рыболовству не смогла заключить договор со страховой компанией в Канаде».³¹

Вообще участие международных организаций в частноправовых отношениях в качестве юридического лица не означает, что в таком понимании они признаются национальным законодательством. Поэтому Г.М. Вельяминов, обращаясь к положению ГК РФ, утверждает, что юридические лица могут быть разных видов и форм, в частности, в соответствии со ст. 50 ГК РФ различают коммерческие и некоммерческие организации. Но, ни ООН, ни его специализированные учреждения, ни иные подобные межгосударственные образования не преследуют в качестве основной цели извлечение прибыли и распределение её между государствами-членами. Их цели – «идеальные», следовательно, статус юридического лица для них побочный, вспомогательный, некоммерческого типа».³²

Термин «юридическое лицо» была впервые введен в научной оборот германским учёным–правоведом Ф.К.Савиньи в XIX веке.³³ А «в гражданских кодексах понятие юридического лица появилось позже, чем в научной литературе. Вслед за Германским гражданским уложением 1896 г. это понятие вошло в Швейцарское гражданское уложение 1907 г., но, например, в Итальянский гражданский кодекс определение юридического лица было включено лишь в 1942 г., а во Франции – в 1978 г. В англосаксонском праве определения юридического лица до сих нет, в нем применяется термин «корпорация». В РФ словосочетание «юридическое лицо» было воспринято во второй

³¹Кужашева Р.Ш. Правовые вопросы деятельности международных организаций в частноправовых отношениях международного характера: дис....канд.юрид.наук. Казань, 2008. С.46.

³²Вельяминов Г.М. Международные (дипломатические) привилегии и иммунитеты для межгосударственной акционерной компании // Международное частное право. М.: ТОН-Остожъ, 2000. С.193-197. (Цит. по кн.: Кужашева Р.Ш. Международная организация как субъект международного частного права: Монография. М: Казань: РПА Минюста России, 2011. С.54.

³³Гражданское и торговое право зарубежных государств: учебник / отв.ред. Е.А.Васильева, А.С. Комаров. 4-е изд., перераб, и доп. В 2-х т. Т.1. М.: Междунар. отношения, 2004. С.129.

половине XIX в., что связывается с разработкой Свода законов Российской империи под руководством М.М. Сперанского.³⁴

В соответствии со ст.48 ГК РФ юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. В этом определении законодатель выделяет четыре основополагающих признака, необходимых для признания юридического лица субъектом гражданского права. Хотя подраздел II ГК РФ именуется «субъектами гражданского права» и в нём выделено три вида субъектов - физические лица, юридические лица и государство. Вообще в гражданских кодексах бывших союзных республик «государство как субъект права также включали в состав юридических лиц. Сейчас по ГК государство однозначно самостоятельный, хотя и особый, субъект гражданского права. В то же время к государству применяются нормы ГК о юридических лицах, если иное не предусмотрено законодательными актами. В ряде стран государство рассматривается как юридическое лицо публичного права (Германия, Франция, Грузия и др.)³⁵ Таким образом, нет сомнения, что признание международных межгосударственных организаций видом субъекта гражданского права в законодательстве происходит без такого исторического процесса. А для прохождения такого процесса нужно определенное время. Сомневается, что не учитывая этот период времени, мы согласимся с таким спорным мнением, о том, что «создание международного юридического лица связано с «миграцией» понятия «юридического лица» в международную правовую систему.³⁶ Потому что на процесс создания международного юридического лица не влияют теории юридического лица, таких как теории фикций, коллектива, государства, директора, социальной реальности. А также при определении личного

³⁴Чиркин В.Е. Юридическое лицо публичного права. М.: Норма, 2009. С.52-53.

³⁵Сулейменов М.К. Избранные труды по гражданскому праву. М.: Статут, 2006. С.51.

³⁶Седова Ж.И. Указ.соч. С.18.

статуса международного юридического лица не сможем применить теории инкорпорации, оседлости, центра эксплуатации или контроля, так как эти теории считаются критериями определения личного статуса юридического лица. Таким образом, появление международного юридического лица не связано с «миграцией» понятия «юридического лица».

Кроме того, не всегда применимы для международных организаций как международного юридического лица все признаки юридического лица, такие как гражданско-правовая ответственность.

Поскольку «заключая сделку, организация несёт гражданско-правовую ответственность так же, как и обычное юридическое лицо. Несёт она ответственность и из недоговорных обязательств, например, в результате дорожного инцидента. Однако реализация этой ответственности может быть затруднена в силу того, что организация обладает иммунитетом. В таких случаях ей следует отказаться от иммунитета, которым она обладает, в интересах осуществления своих функций. Организация не должна препятствовать осуществлению правосудия. Но если такого отказа нет, то дело решается на дипломатическом уровне. Иск к организации может быть предъявлен на международном уровне в соответствии с международным правом».³⁷

К сожалению, следует признать, что в практике бывают случаи, что судебные органы не учитывают нормы международно-правовых актов и природу международных межправительственных организаций и принимают такое решение, которое противоречит системе международного и национального права. Например, Высший экономический суд РТ удовлетворил иск Комитета по охране природы Бохтарского района к ФАО ООН о взыскании 45760 сомони за ущерб, причиненный природе действиями этой организации. Президиум суда РТ отменил данное решение и делопроизводство прекратил за неподведомственностью спора, т.к., согласно Конвенции о привилегиях и иммунитетах ООН от 13 февраля 1946 г.,

³⁷ Лукашук И.И. Международное право. Особенная часть: учебник. М.: БЕК, 1997. С.97.

организации ООН и её имущество пользуются судебным иммунитетом, т.е. освобождены от любой формы судебного вмешательства, а поэтому экономическому суду не подведомственны.³⁸

Таким образом, наделение международной организации признаком юридического лица не всегда обусловлено необходимостью обеспечения её участия в гражданском обороте, потому, что международные организации на территории государств-членов вступают как международные юридические лица и должны признаваться самостоятельным видом субъектов гражданского права, а не дополнительным видом обычных юридических лиц или видом национального или иностранного юридического лица, так как её правовой статус определяется на основе норм международного права. Поскольку в уставах международных организаций закреплён термин «юридическое лицо», это ни в коем случае не означает юридическое лицо в таком смысле, как оно традиционно понимается в национальном законодательстве. Вообще такую фразу включают в уставы международных организаций только для достижения их уставных целей и удовлетворения собственных потребностей. А удовлетворение собственных потребностей и достижение уставных целей всегда находится в зависимости от их участия в гражданском обороте с наделением статусом международного юридического лица, которые приобретают и осуществляют имущественные и личные неимущественные права, и тесно связано с международным иммунитетом.

Появление концепции международного юридического лица связано с взаимодействием двух систем права – международной и национальной для обеспечения участия субъектов в международных и внутригосударственных общественных отношениях.

Потому что в системе международных отношений международные организации появились как субъект международного права, а субъект, в таком качестве и форме существующий, не участвует в системе внутригосударственных

³⁸Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Таджикистан. Части первой (постатейный с использованием судебной практики. Душанбе, 2004. С.29.

отношений. В обеспечении её участия для выполнения функций и достижения уставных целей на территории государств-членов для международных организаций используются категории международного юридического лица. Таким образом, правовой статус международных организаций в частноправовых отношениях раскрывается через категории международного юридического лица. Однако данные категории по-разному понимаются в юридической науке. Например, Т.Н.Нешатаева под «международным юридическим лицом» понимает субъекты (носителей) прав и обязанностей гражданского характера, возникающих в международном обороте, которые обладают обособленным имуществом, могут от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права и обязанности, быть истцами и ответчиками в суде, арбитраже, третейском суде».³⁹

Согласно этому определению в двух случаях международные юридические лица являются носителями гражданских прав и обязанностей и некорректно повторяется основание их возникновения.

По мнению Ж.И. Седова, «международным юридическим лицом признается организация унифицированной правовой формы с общими признаками национального юридического лица, которая приобрела свою юридическую личность и правоспособность при наличии международного договора либо только в силу установления международного договора».⁴⁰ Согласно этому определению международные юридические лица обладают тремя признаками. Во-первых, организация с общими признаками национального юридического лица. Во-вторых, её организационно-правовой формой является унифицированная правовая форма. В-третьих, юридическую личность и правоспособность она приобрела на основе норм международного права.

Но данные определения в полном смысле не выражают сущность международного юридического лица. Во-первых,

³⁹Нешатаева Т.Н. Международные организации и право. Новые тенденции в международно-правовом регулировании. М.: Дело, 1998. С.219.

⁴⁰Седова Ж.И. Указ.соч. С.40.

международное юридическое лицо является необычной организацией, а международной межгосударственной организацией, которая на территории государств-членов обладает статусом субъекта права с международным иммунитетом, т.е. в комплексной форме публичная и частная природы международных организаций обеспечивают её участие в частноправовых отношениях, поэтому частноправовой статус международного юридического лица имеет функциональный характер.

Во-вторых, международные юридические лица являются особым и специфическим субъектом международного частного права, потому что международные организации сами устанавливают для себя объём своей правосубъектности. Такой особенности и характера не имеют обычные юридические лица.

Таким образом, международное юридическое лицо – это международная межгосударственная организация, что выражается в формах её участия на территории государств-членов и не членов как особого и специфического субъекта права, который сам устанавливает (на основе учредительного акта и международно-правовых актов) для себя объём прав и обязанностей для выполнения уставных целей и обеспечения функций.

Правда, под признаки традиционного понятия юридического лица, предлагаемые в ГК РФ (ст.48), международные юридические лица во всех случаях подходят и имеют дополнительные признаки и природу, которые ни в коем случае не подходят для природы обычного юридического лица. Поэтому с появлением международного юридического лица, поскольку этой категории не знали цивилистическое законодательство и практика, в научной и учебной литературе без основательных разъяснений его содержания используется это словосочетание, но зачастую оно, попутно рассматривается как традиционное юридическое лицо (национальное или иностранное).

Вообще международное юридическое лицо – это новый феномен, который выражает формы участия и деятельности международных организаций на территории государств-членов для реализации уставных целей и выполнения их функций.

Литература:

1. Ануфриева Л.П. Международное частное право: В 3-х т. Т. 2: Особенная часть: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: БЕК, 2002.
2. Асосков А.В. Правовые формы участия юридических лиц в международном коммерческом обороте. М.: Статут, 2003.
3. Бендевский Т. Международное частное право: учебник / пер. с македонского / Отв.ред. Е.А.Суханов.-М.: Статут, 2005.
4. Богуславский М.М. Международное частное право: учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 1998.
5. Гетман-Павлова И.В. Международное частное право: учебник. М.: Эксмо, 2005.
6. Горлов Е.А. Правовые аспекты налогообложения транснациональных корпорация в Российской Федерации: дис... канд. юрид. наук. М., 2001.
7. Гражданское и торговое право зарубежных государств: учебник / Отв.ред. Е.А.Васильева, А.С. Комаров. 4-е изд., перераб, и доп. В 2-х т. Т.1. М.:Междунар. отношения, 2004.
8. Канашевский В.А. Международное частное право: учебник. Изд.2-е, доп. М.: Междунар. отношения, 2009.
9. Капустин А.Я. Международные организации в глобализирующемся мире: монография. М.: РУДН, 2010.
10. Капустин А.Я. Право международных организаций. Общая часть: практикум. М.: РУДН, 2002.
11. Кужашева Р.Ш. Правовые вопросы деятельности международных организаций в частноправовых отношениях международного характера: дис. ... канд.юрид.наук. Казань, 2008.

12. Лукашук И.И. Международное право. Особенная часть: учебник. М.: БЕК, 1997.
13. Менглиев Ш. Международное частное право: учебник. Душанбе: ТНУ, 2013.
14. Нешатаева Т.Н. Международные организации и право. Новые тенденции в международно-правовом регулировании. М.: Дело, 1998.
15. Седова Ж.И. Международное юридическое лицо как субъект международного частного права: дисс....канд. юрид. наук. М. 2001.
16. Международные организации: учебник // Под ред. И.П.Блищенко. М.: РУДН, 1994.
17. Сулейменов М.К. Избранные труды по гражданскому праву. М.: Статут, 2006.
18. Чиркин В.Е. Юридическое лицо публичного права. М.: Норма, 2009.
19. Ямпольский И.М. Международные хозяйственные организации (особенности правового статуса и деятельности): монография. СПб.: СКФ «Россия - Нева», 2004.

Рачабов М.Н.

Фишурда

Конструкцияи «шахси байналмилалӣ-хуқуқӣ» дар ҳуқуқи байналмилалии хусусӣ

Дар мақола мафҳум ва вазъи шахси байналмилалӣ-хуқуқӣ ҳамчун падидаи нави ҳуқуқи байналмилалии хусусӣ баррасӣ шудааст. Аз ҷумла, таносуби корпоратсияи фаромиллӣ бо шахси байналмилалӣ-хуқуқӣ таҳлил шудааст.

Аннотация

**Конструкция «международного юридического лица» в
международном частном праве**

В статье рассматривается понятие и статус международного юридического лица как нового явления международного частного права. А также анализируется соотношение транснациональной корпорации с международным юридическим лицом.

Rajabov M.N.

The summary

**The construction of the “international juridical person” in
the**

international private law

In the article it's considered the notion and the staff of international juridical person as a new phenomenon of international private law, also analyzed the place of transnational corporations with juridical person.

Камилова М*

Прохождение дипломатической службы в Республике Таджикистан

Калидвожаҳо: хидмати дипломатӣ, Вазорати корҳои хориҷӣ, низоми ҳуқуқӣ, мансаби давлатӣ, хизматчиҳои хидмати давлатӣ

Ключевые слова: дипломатическая служба, Министерство иностранных дел, правовая система, государственная должность, сотрудник дипломатической службы

Key words: diplomatic service, Ministry of Foreign Affairs, legal system, state position, diplomatic workers

Дипломатическая служба РТ являясь одним из видов государственной службы, осуществляет внешнеполитическую деятельность государства, защищает интересы РТ в области международных отношений и основывается на Конституции РТ, Закона РТ «О дипломатической службе», других нормативно – правовых актах и международных договорах, признанных РТ и общепринятых методах международного права. Это профессиональное осуществление целей и функций внешней политики государства, посредством исполнения государственных должностей государственной службы, утвержденных в:

- центральном аппарате Министерстве иностранных дел РТ;
- дипломатических представительствах и консульских учреждениях РТ за рубежом;
- представительствах РТ при международных организациях;
- представительствах Министерства иностранных дел на

*Аспирантка кафедры конституционного права юрид. ф.-та Таджикского национального университета

территории РТ;

-подведомственных Министерству иностранных дел управлениях, учреждениях и организациях, созданных на территории РТ с целью обеспечения деятельности Министерства¹.

Данное нормативное определение устанавливает круг общественных отношений, подпадающих под категорию дипломатических и подлежащих регулированию соответствующими нормами международного и национального законодательства.

Прохождение дипломатической службы представляет собой особую организационно – правовую систему, включающую в себя органическую совокупность целенаправленных действий по отбору, расстановке, воспитанию и ротации дипломатических кадров, реализации должностных полномочий и контролю качества исполнения служебных обязанностей по государственной должности дипломатической службы. В качестве основных элементов системы прохождения дипломатической службы можно представить следующее:

а) отбор на службу, оценка претендентов на государственную должность дипломатической службы с точки зрения их профессионально-квалификационной, психологической и духовно–нравственной пригодности к работе в структурах Министерства иностранных дел и загранучреждений РТ;

б) процедура утверждения в должности (замещение государственной должности дипломатической службы);

в) профессиональная адаптация путем испытательного срока, стажировок, повышения квалификации и других мероприятий;

г) оценка служебной деятельности, формирование здоровых ценностных установок на высокоэффективное исполнение должностных обязанностей;

д) присвоение разрядов, рангов и званий;

е) профессиональное развитие путем внутриаппаратного обучения, профессиональной переподготовки и повышения квалификации в учебных заведениях, в процессе самоподготовки;

¹Закон РТ "О дипломатической службе" от 2 декабря 2002 года.// www. mmk. tj (Дата обращения: 13. 09. 2014г.).

ж) должностное продвижение по вертикали (в том числе через резерв), перемещение и ротация по горизонтали на основе личных заслуг и достоинств;

з) регулирование межличностных отношений и социально-психологическая диагностика служебных отношений, формирование атмосферы деловитости и сотрудничества, ответственного отношения к делу;

к) создание благоприятных социально-бытовых и материально-финансовых условий использования персонала — охрана труда, организация медицинского и социального обслуживания, обеспечение детскими учреждениями, комплексом спортивно–культурных услуг;

л) прекращение служебных отношений, выход в отставку².

Для определения основных направлений совершенствования правового регулирования процесса прохождения дипломатической службы было бы целесообразно провести сравнительный анализ формулировок дипломатической службы некоторых стран.

В РФ под дипломатической службой понимается профессиональная служебная деятельность граждан РФ на должностях федеральной государственной гражданской службы в центральном аппарате Министерства иностранных дел РФ, дипломатических представительствах и консульских учреждениях РФ, представительствах РФ при международных организациях, территориальных органах–представительствах Министерства иностранных дел РФ, связанная с обеспечением исполнения полномочий РФ в сфере международных отношений³.

В Кыргызской Республики (КР) дипломатическая служба рассматривается как составная часть государственной службы КР, обеспечивающей практическое осуществление внешней политики КР, представляющей и защищающей интересы государства в сфере международных отношений.

Задачами дипломатической службы КР являются:

- разработка и представление Президенту КР концепции

² Торкунов А.В. Дипломатическая служба. М. 2002. С. 143-144.

³ Федеральный закон от 27 июля 2010г. №205-ФЗ «Об особенностях прохождения федеральной государственной гражданской службы в системе Министерства иностранных дел Российской Федерации»//Собрание законодательства Российской Федерации. 2010. №31. Ст.4174.

внешней политики КР, а также ее реализация совместно с другими органами исполнительной власти КР;

- осуществление внешнеполитического курса КР на всестороннее развитие ее равноправных отношений с иностранными государствами в соответствии с общепризнанными нормами международного права;

- обеспечение дипломатическими средствами защиты суверенитета, территориальной целостности и других интересов КР в международных отношениях;

- содействие осуществлению экономической и социальной политики КР;

- защита прав и интересов граждан и юридических лиц КР за рубежом;

- координация деятельности органов исполнительной власти в целях проведения единой внешнеполитической линии КР в отношениях с иностранными государствами и международными организациями;

- сбор, обработка, анализ и систематизация информации о международном положении, внешней и внутренней политике иностранных государств, деятельности международных организаций⁴.

В Монголии дипломатической службой называется квалифицированная деятельность по осуществлению задач и направлений государственной внешней политики Монголии в рамках законодательства Монголии и международных правовых норм, с сохранением элементов единства и преемственности, организуемая в органах государственной администрации, ведающей вопросами иностранных дел⁵.

В ФРГ дипломатическая служба формулируется как конституционная система, находящаяся на службе государства и нации, основными принципами которой являются профессионализм, беспристрастность, конкурсный отбор, карьерность, внепартийность. Главными задачами дипломатической службы ФРГ определены защита интересов государства за рубежом, поддержание внешних связей в

⁴Закон о дипломатической службе Кыргызской Республики. Жогорку Кенеша Кыргызской Республики 28 июня 2002 года. Ст. 1; 6.

⁵Закон Монголии «О дипломатической службе» от 5 октября 2000г. Ст.3.//Министерство иностранных дел Монголии. 2012 //http://www.mfa.gov.mn/.

разнообразных областях, информирование руководства страны о положении дел и развитии событий за границей, распространение информации о ФРГ за границей, оказание помощи и содействия немцам за границей, сотрудничество в формировании здоровых отношений в международно-правовой сфере и в развитии международного правопорядка, координация деятельности государственных и других публичных органов в сфере внешних сношений⁶.

Учитывая вышеизложенного, следует согласиться с мнением А.Ф.Ноздрачева в том, что формулировки на первый взгляд общепринятые и в целом вроде бы соответствуют общему пониманию сущности гражданской службы и особенностей ее реализации в сфере дипломатии. Тем не менее нельзя не заметить, что представленные определения, как и понятие государственной гражданской службы вообще, далеко не всегда отличаются достаточной точностью⁷. Многие ученые представляют прохождение государственной службы как комплекс взаимосвязанных, логично выстроенных и нормативно урегулированных действий, связанных с отбором, расстановкой, воспитанием, ротацией и служебными перемещениями государственных служащих, оценкой их служебной деятельности, обеспечением профессионального развития и должностного роста⁸.

Прохождение дипломатической службы это последовательное прохождение дипломатическим работником целого ряда ступеней и этапов на пути служебного продвижения, что включает в себе: конкурсного отбора, назначения на дипломатические должности, должностные перемещения, замещения должностей сотрудников дипломатической службы, ротацию сотрудников дипломатической службы, служебную аттестацию, профессиональную подготовку и повышения квалификации сотрудников дипломатической службы.

Таким образом, рассматривая прохождение дипломатической службы, необходимо подчеркнуть:

⁶Дипломатическая служба. Учебное пособие. // Под ред. А.В.Торкунова. М.2002. С.506,511.

⁷Ноздрачев А.Ф. и др. Комментарий к Федеральному закону «О государственной гражданской службе Российской Федерации и законодательству о гражданской службе зарубежных государств. М., 2005. С. 13.

⁸Граждан В.Д. Государственная гражданская служба. М., 2007. С. 34.

Дипломатическая служба законодательством РТ определяется как одним из видов государственной службы, которая осуществляет внешнеполитическую деятельность РТ, защищает интересы РТ в области международных отношений.

На дипломатическую службу возлагаются следующие задачи:

- разработка предложений относительно общей концепции и основных направлений внешней политики РТ и их представление Президенту и Правительству РТ;

- разработка предложений по внешнеполитической стратегии РТ для представления Президенту РТ и реализации инициатив Президента;

- реализация внешнеполитического курса РТ и содействие осуществлению внешнеэкономической политики;

- обеспечение дипломатическими средствами защиты суверенитета, безопасности, территориальной целостности и неприкосновенности границ РТ, ее политических, торгово-экономических и иных интересов на международной арене;

- защита прав и интересов граждан и юридических лиц РТ за пределами страны;

- осуществление дипломатических и консульских отношений РТ с иностранными государствами и международными организациями;

- координация деятельности органов государственной власти в целях обеспечения проведения единой политической линии РТ в отношениях с иностранными государствами и международными организациями;

- анализ комплекса международных проблем, внешней и внутренней политики иностранных государств, деятельности международных организаций.

Сотрудники дипломатической службы в связи с выполнением возложенных на них задач имеют определенные права и обязанности:

- а) пользоваться всеми правами и свободами, гарантированными Конституцией и законами РТ; б) участвовать в рассмотрении и решении вопросов, связанных с выполнением задач и функций дипломатической службы; в) получать в установленном порядке информацию, документы и материалы, необходимые для выполнения служебных обязанностей; г) вносить руководству Министерства иностранных дел РТ

предложения по дальнейшему развитию и совершенствованию деятельности органов дипломатической службы; д) на продвижение по дипломатической службе с учетом уровня образования, профессиональной подготовки и квалификации; е) на переподготовку и повышение квалификации, в том числе с выездом в заграничные командировки.

В период работы в загранучреждениях на дипломатических работников также распространяются права, предусмотренные Венской конвенцией 1961г. «О дипломатических сношениях», среди которых можно выделить:

– право на свободу передвижения по территории государства пребывания за исключением зон, въезд в которые запрещается или регулируется по соображениям государственной безопасности (ст. 26);

– право на неприкосновенность корреспонденции (ст. 27);

– право на неприкосновенность личности дипломатического агента (ст. 29);

– право на неприкосновенность частной резиденции (ст. 30);

– право на иммунитет от уголовной юрисдикции государства пребывания (ст.31);

– право на освобождение от большинства налогов, сборов и пошлин личных и имущественных, государственных, районных и муниципальных (ст. 34);

– право на освобождение от всех государственных и трудовых повинностей (ст. 35);

– право на ввоз и освобождение от всех таможенных пошлин, налогов и сборов предметов, предназначенных для личного пользования (ст.36)⁹.

Сотрудники дипломатической службы при выполнении своих полномочий обязаны:

а) соблюдать Конституцию и иные нормативные правовые акты РТ; б) обеспечивать соблюдение и защиту прав и законных интересов РТ, ее граждан и юридических лиц в сфере международных отношений; в) обеспечивать сохранность государственной собственности как на территории РТ, так и за границей; г) добросовестно осуществлять возложенные на них задачи и функции, достойно представлять РТ в отношениях с

⁹ Венская конвенция о дипломатических сношениях (заключена в г. Вене 18.04.1961г.) // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1. М., 1996. С. 176-185.

другими государствами и международными организациями; д) выполнять приказы и распоряжения руководителей органов дипломатической службы, изданные в пределах их полномочий; е) соблюдать трудовую дисциплину, а также нормы дипломатической этики; ё) повышать свой профессиональный уровень и квалификацию; ж) выполнять иные обязанности, предусмотренные нормативными правовыми актами РТ¹⁰.

Основными принципами, гарантирующими должное качество прохождения дипломатической службы являются: равный доступ граждан РТ к дипломатической службе в соответствии с их способностями, профессиональной подготовкой, нравственной безупречностью; комплексность и объективность оценки профессиональных компетенций, личностно-нравственных и деловых качеств дипломатических работников; строгое соблюдение нормативно-правовых требований и установленных процедур решения кадровых вопросов; демократическое, преимущественно коллегиальное решение кадровых вопросов с соблюдением требований служебной конфиденциальности; систематическое обновление кадров с сохранением профессиональной преемственности и качественного обогащения аппарата за счет постоянного притока в дипломатическое ведомство молодых грамотных специалистов; социальная и правовая защищенность дипломатических служащих.

Реализация указанных принципов придает процессу прохождения дипломатической службы строгую политико-ценностную направленность, и должную правовую урегулированность, обеспечивает оптимальную «конфигурацию» участия государственных служащих в дипломатической процессе, позволяет избежать субъективизма, протекционизма и других негативных проявлений в подборе кадров, их расстановке и обеспечении необходимого профессионально – должностного роста, открывает широкие возможности для демократизации кадровой работы.

На дипломатические должности назначаются граждане РТ, имеющие высшее образование и способности, необходимые

¹⁰ Закон РТ "О дипломатической службе" от 2 декабря 2002 года.// [www. mmk. tj](http://www.mmk.tj) (Дата обращения: 13. 09. 2014г.).

для работы на дипломатической службе. Министр иностранных дел назначается на должность и освобождается от должности указом Президента РТ, утверждаемым на совместном заседании Маджлиси Милли и Маджлиси намояндагон Маджлиси Оли РТ. Послы РТ, постоянные представители РТ при международных организациях назначаются на должности и освобождаются от должностей Президентом РТ. Заместители Министра иностранных дел назначаются на должности и освобождаются от должностей Правительством РТ. Назначение на другие должности и освобождение от других должностей дипломатической службы производится Министром иностранных дел.

Лица без гражданства, лица с двойным гражданством, а тем более иностранные граждане, не вправе претендовать на службу в структурах дипломатического ведомства.

Сотрудниками дипломатической службы (дипломатическими сотрудниками) являются лица, занимающие дипломатические должности в органах дипломатической службы. Лица, осуществляющие техническое обслуживание и обеспечивающие функционирование органов дипломатической службы, не относятся к сотрудникам дипломатической службы. Сотрудникам дипломатической службы РТ присваиваются дипломатические ранги. Дипломатические ранги сотрудников дипломатической службы РТ устанавливает Маджлиси намояндагон Маджлиси Оли РТ. Положение о порядке присвоения дипломатических рангов сотрудников дипломатической службы РТ утверждается Президентом РТ¹¹.

И еще одна немаловажная особенность прохождения дипломатической службы: дипломатические работники подлежат обязательной ротации, то есть направлению на работу из центрального аппарата Министерства иностранных дел РТ или его территориальных органов в заграничные учреждения Министерства иностранных дел РТ с учетом их квалификации, профессиональной подготовки и специализации. Более того, дипломатический работник обязан исполнить решение представителя нанимателя о направлении на работу в заграничное учреждение Министерства иностранных дел РТ в порядке

¹¹ Положение о порядке присвоения дипломатических рангов от 25 апреля 2007 года №235.

ротации, если отсутствуют, конечно, уважительные причины, препятствующие этому.

Работа в загранучреждении может быть прекращена досрочно в случаях: возникновения чрезвычайной ситуации; объявления служащего персоной нон грата либо получения уведомления от компетентных властей о его неприемлемости в стране пребывания; нарушения служащим или членами его семьи законодательства страны пребывания или общепринятых норм поведения и морали; невыполнения служащим взятых на себя служебных обязательств и режимных требований.

Порядок ротации дипломатических работников и перечень причин, признаваемых уважительными для отказа от направления на работу в загранучреждение Министерства иностранных дел РТ, устанавливаются Министром иностранных дел РТ.

Также процесс прохождения дипломатической службы предусматривает прекращение трудовых отношений сотрудников дипломатической службы. Основанием для прекращения дипломатической службы являются:

- а) заявление об увольнении по собственному желанию;
- б) достижение сотрудником дипломатической службы предельного возраста пребывания на дипломатической службе, установленного законодательством РТ;
- в) представление сотрудником дипломатической службы заведомо ложных сведений о своих доходах и имуществе;
- г) утрата гражданства РТ;
- д) иные основания, предусмотренные законодательством РТ.

Увольнение сотрудника дипломатической службы производится уполномоченным лицом, наделенным правом назначения на дипломатическую должность.

Таким образом, дипломатическая служба – это особая сфера государственного управления в области обеспечения суверенитета и международной безопасности страны, защиты интересов, прав и свобод граждан и юридических лиц РТ за рубежом. Прохождение же дипломатической службы это особая система юридических фактов, определяющая характер служебной дипломатической деятельности. Основа прохождения службы заключается в повседневной практической реализации должностных полномочий. В этом смысле оно эквивалентно исполнению полномочий по государственной должности

дипломатической службы. С момента вступления в должность дипломатический работник становится субъектом права, получает формальные и реальные полномочия в сфере реализации соответствующих функций государственного органа. А это целый комплекс социально и юридически значимых действий, для которых должностная структура становится несущей конструкцией живого организма дипломатической службы.

Литература:

1. Торкунов А.В. Дипломатическая служба. М. 2002.
2. Дипломатическая служба. Учебное пособие. // Под ред. А. В. Торкунова. М. 2002.
3. Ноздрачев А.Ф. и др. Комментарий к Федеральному закону «О государственной гражданской службе Российской Федерации и законодательству о гражданской службе зарубежных государств. М. 2005.
4. Граждан В. Д. Государственная гражданская служба. М. 2007.

Комилова М.

Фишурда

Тартиби гузаштани хидмати давлатӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон

Дар мақолаи мазкур масъалаҳои асосии ташкил ва гузаронидани хидмати дипломатӣ чун яке аз намудҳои хидмати давлатӣ зери таҳлил қарор гирифтааст. Дар он зинаҳои гузаштани хидмати давлатӣ, аз қабилӣ озмуни ишғоли вазифа, таъин ба вазифаҳои дипломатӣ, ротатсия, аттестатсия ва ғайра омукташуда, дар асоси таҳлили муқоисавӣ фикру пешниҳодҳо барои мукамал кардани он оварда шудаанд.

Комилова М.

Аннотация

Прохождение дипломатической службы в Республике Таджикистан

В данной статье рассмотрены основные элементы системы прохождения дипломатической службы как особой системы юридических фактов, определяющая характер

служебной дипломатической деятельности. Особое внимание уделено прохождению дипломатической службы как последовательному прохождению дипломатическим работником ряда ступеней и этапов на пути служебного продвижения, что включает в себя: конкурсный отбор, назначение на дипломатические должности, замещения должностей сотрудников дипломатической службы, ротацию сотрудников дипломатической службы, служебную аттестацию.

Komilova M.

The summary

Diplomatic career in the Republic of Tajikistan

This article describes the basic elements of the diplomatic career as a special system of legal facts, defining the nature of the performance of diplomatic activity. Particular attention is paid to the diplomatic career as a serial passage of diplomatic service of the diplomatic officers series of steps and stages in the way of career paths, that include: a competitive selection, appointments to a diplomatic position, substitution position of diplomatic officers, cadre rotation of diplomatic officers, performance appraisal.

IV. Проблемы гражданского права и предпринимательской деятельности

IV. Муаммоҳои ҳуқуқи маданӣ ва фаъолияти соҳибкорӣ

Саъдиев И.З.*

* Ассистент кафедры предпринимательского и коммерческого права юридического факультета ТНУ.

Субъекты предпринимательской деятельности в сфере недропользования

Калидвожаҳо: субъектони фаъолияти соҳибкорӣ, истифодабарии сарватҳои зеризаминӣ, истифодабарандагони сарватҳои зеризаминӣ, субъектони хочагидор

Ключевые слова: субъекты предпринимательской деятельности, недропользование, пользователи недр, хозяйствующие субъекты

Key words: business entities, subsoil, subsoil users, businesses

В соответствии со ст. 5 Закона РТ «О государственной защите и поддержке предпринимательства» от 26.07.2014г. в качестве субъекта предпринимательской деятельности выступают:

– физические лица (граждане РТ, иностранные граждане и лица без гражданства), занимающиеся предпринимательством;

– юридические лица (коммерческие организации резидентов и нерезидентов, филиалы и представительства иностранных юридических лиц), занимающиеся предпринимательством.

В юридической литературе и в законодательстве субъекты предпринимательской деятельности в сфере недропользования также называются "пользователи недр", "недропользователи". Особенность правового положения участники хозяйственной деятельности в сфере недропользования проявляется в том, что после получения лицензии на право пользования недрами субъекты предпринимательство приобретают право на осуществление специальных видов предпринимательской деятельности и соответствующие права и обязанности.

Когда речь идёт о понятии и видов субъектов предпринимательской деятельности в сфере недропользования нужно отметить, что в юридической литературе встречаются понятия "субъекты предпринимательского права", "субъекты предпринимательской деятельности" и "хозяйствующие субъекты". В.С. Белых представитель науки хозяйственного (предпринимательского) права предлагают различать

понятия "субъекты предпринимательского права" и "субъекты предпринимательской деятельности"¹.

Как отмечает Д.Ш. Сангинов субъект предпринимательского права лицо, которое в силу присущих ему признаков может быть участником предпринимательских правоотношений².

В РТ в качестве субъектов предпринимательского деятельности выступают: государственные органы, осуществляющие предпринимательской деятельности; индивидуальные предприниматели; юридические лица.

Субъектами предпринимательского права выступают и государственные органы, осуществляющие функции руководства и регулирования предпринимательской деятельности.

Гражданско-правового статуса юридических лиц в целом определено в Гражданский кодекс РТ. Важность изучения правового статуса юридических лиц подчеркивается также многими учеными, при этом отмечается необходимость постоянного развития этого основополагающего гражданско-правового института, его приспособления к быстро меняющимся потребностям развивающегося современного имущественного оборота³.

В числе участников предпринимательской деятельности входит предприятие как особый субъект, холдинги, финансово-промышленные группы (ФПГ) и другие интегрированные структуры, а также субъекты малого предпринимательства.

В нормативных актах и в юридической литературе встречается также термин "хозяйствующие субъекты". Соглашения стран СНГ от 20 марта 1992г. "О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности" определяет термин "хозяйствующие субъекты" следующим образом: «Хозяйствующими субъектами понимаются предприятия, их объединения, организации любых организационно-правовых

¹Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: ТК Велби, Проспект, 2005. С. 132 - 133.

²Сангинов Д.Ш. Предпринимательское право Республики Таджикистан. Учебное пособие 2-е издание Душанбе: «ЭР – граф». 2013. С.61.

³ Авилов Г.Е., Суханов Е.А. Юридические лица в современном российском гражданском праве // Вестник гражданского права. 2006. №1.

форм, а также граждане, обладающие статусом предпринимателя в соответствии с законодательством, действующим на территории государств - участников Содружества Независимых Государств, и их объединения».

В Законе РТ «О проверках деятельности хозяйствующих субъектов в Республике Таджикистан» от 28 июля 2006 года, № 194 хозяйствующие субъекты определяются как физические и юридические лица, осуществляющие хозяйственную деятельность.

Понятие "субъекты предпринимательского права" более широкое, чем понятие "субъекты предпринимательской деятельности". Субъектами предпринимательской деятельности могут быть физические и юридические лица, в соответствии с законодательством в порядке, зарегистрированные в качестве предпринимателя, т.е. получившие гражданско-правовой статус предпринимателя.

Мы остановимся на вопросе об определении круга субъектов предпринимательской деятельности в недропользовании, т.е. определим субъектов, которые получают право пользования недрами и осуществляют, соответственно, предпринимательскую деятельность в сфере недропользования.

В ст. 10 Закона РТ "О недрах" от 20 июля 1994 года, № 984 установлено, что пользователями недрами могут быть государственные, кооперативные, общественные предприятия, учреждения, организации, субъекты предпринимательской деятельности, независимо от форм собственности, и граждане, в том числе юридические лица и граждане других государств, если иное не предусмотрено законодательными актами РТ. В этой статье законодатель использует обобщающий понятия "субъекты предпринимательской деятельности". По общему правилу к субъектам предпринимательской деятельности относятся индивидуальные предприниматели и юридические лица (организации), т.е. лица, деятельность которых обращена на получение прибыли.

В первую очередь к субъектам предпринимательской деятельности в сфере недропользования относятся коммерческие организации. Коммерческие организации могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов и государственных

предприятий. Договор простого товарищества позволяет его участникам использовать право пользования недрами (имущественное право) как вклад в общее имущество товарищей для достижения целей товарищества.

Согласно ст. 9 Закона "О недрах" недропользователями также могут быть иностранные граждане. Согласно определению, данному в норме ст. 1 Закона РТ "О правовом положении иностранных граждан" от 1 февраля 1996 года, №230 - иностранными гражданами в РТ признаются лица, не являющиеся гражданами РТ и имеющие документ, подтверждающий их принадлежность к гражданству другого государства. Правовое положение иностранных граждан характеризуется следующим:

1. Конституция РТ закрепляет принцип национального режима, а именно: иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РТ правами и несут обязанности наравне с гражданами РТ, кроме случаев, установленных законом или международным договором.

2. В соответствии со ст. 1 ГК РТ правила, установленные гражданским законодательством, применяются также к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено законом. Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РТ гражданской правоспособностью наравне с гражданами РТ, кроме случаев, установленных законом. Согласно со ст. 24 ГК РТ граждане могут заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей.

3. К личным имущественным и неимущественным правам иностранных граждан, в частности, относятся: право владеть движимым и недвижимым имуществом, право пользования землей и недрами на условиях, определенных законодательством, права на неприкосновенность собственности, собственного дела, профессиональную тайну, право заключения договоров и др.

В соответствие со ст. 5 Закона РТ «О соглашениях о разделе продукции» от 5 марта 2007 года, № 238 сторонами соглашения являются РТ, от имени которой в соглашении выступают Правительство РТ или уполномоченный Правительством РТ государственный орган, подписывающий

соглашение, и инвесторы. Инвесторами могут быть юридические лица, а также объединения юридических лиц, создаваемые на основе договора о совместной и других форм деятельности, осуществляющие вложение собственных или привлеченных средств в поиск, разведку и добычу полезных ископаемых и являющиеся пользователями недр на существующем месторождении полезных ископаемых на условиях соглашения.

Значительная особенность также заключается в том, что в качестве инвестора (субъекта предпринимательской деятельности в сфере недропользования) в соглашении может выступать не имеющее статуса юридического лица объединение юридических лиц, созданное на основе договора о совместной деятельности (договора простого товарищества). В связи с этим законодатель и в Законе "О недрах", и в Законе "О соглашениях о разделе продукции" установил правило, что такие объединения могут быть пользователями недр при условии, если участники таких объединений несут солидарную ответственность по обязательствам, вытекающим из соглашений о разделе продукции.

В отношении субъектов предпринимательской деятельности, осуществляющих добычу и производство драгоценных металлов и драгоценных камней, в ст. 4 Закона РТ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" от 12.05.2001 г. законодатель установил ряд специальных правил:

1. Добыча и производство драгоценных металлов, добыча драгоценных камней могут осуществляться исключительно организациями, независимо от организационно-правовых форм собственности, получившими в порядке, установленном Законом РТ «О лицензировании отдельных видов деятельности», разрешения (лицензии).

2. Старательская добыча может применяться при добыче драгоценных металлов и драгоценных камней за исключением алмазов всеми организациями, независимо от их организационно-правовых форм, в том числе артелями старателей. Артели старателей могут создаваться на предприятиях, имеющих на балансе месторождения, содержащие драгоценные металлы и драгоценные камни, для

добычи и переработки руд. Государство поощряет старательскую добычу драгоценных металлов и драгоценных камней.

3. Аффинаж драгоценных металлов могут осуществлять только организации в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством РТ.

4. Право юридических и физических лиц осуществлять деятельность по добыче драгоценных металлов и драгоценных камней, производству драгоценных металлов возникает с момента получения соответствующей лицензии до прекращения ее действия.

Классификация хозяйствующих субъектов в сфере недропользования может быть проведена по разным основаниям.

Во-первых, по организационно-правовым формам юридических лиц в соответствии с гражданским законодательством выделяют акционерные общества (открытые и закрытые), общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, государственные и муниципальные унитарные предприятия. Очевидно, что в целом правовое положение указанных организаций определяется нормами ГК РТ и соответствующими Законами "Об акционерных обществах", "Об обществах с ограниченной ответственностью", "О государственных предприятиях", но при этом необходимо отметить, что права и обязанности таких субъектов в качестве недропользователей, осуществляющих предпринимательскую деятельность, возникают с даты государственной регистрации лицензии на пользование участком недр, а при предоставлении права пользования участком недр на условиях соглашения о разделе продукции - с даты вступления такого соглашения в силу. На наш взгляд, с момента государственной регистрации лицензии на пользование участком недр возникает специфика правового положения субъектов предпринимательской деятельности в сфере недропользования, так как с этого момента появляются специфические права и обязанности этих субъектов, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности путем выполнения специальных видов работ по геологическому изучению недр, поиску, разведке, добыче полезных ископаемых.

Во-вторых, в зависимости от вида пользования недрами согласно законодательству о недрах можно выделить субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в следующих сферах:

- регионального геологического изучения, включающего региональные геологическую съемку, геолого-геофизические работы, инженерно-геологические изыскания, научно-исследовательские, палеонтологические и другие работы, направленные на общее геологическое изучение недр, геологические работы по прогнозированию землетрясений и исследованию вулканической деятельности, созданию и ведению мониторинга состояния недр, контроль за режимом подземных вод, а также иные работы, проводимые без существенного нарушения целостности недр;

- геологического изучения, включающего поиски и оценку месторождений полезных ископаемых, а также геологического изучения и оценки пригодности участков недр для строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых;

- в сфере разведки и добычи полезных ископаемых, в том числе использования отходов горнодобывающего и связанных с ним перерабатывающих производств;

- в сфере строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых.

Все указанные виды деятельности подлежат лицензированию, а права и обязанности определяются условиями лицензии и специальными нормативными актами.

В зависимости от предоставленного в пользование вида участка недр (республиканского, местного значения) можно выделить:

- субъекты, осуществляющие деятельность на участках недр республиканского значения;

- субъекты, осуществляющие деятельность на участках недр местного значения;

- субъекты, осуществляющие деятельность на иных участках недр (участках недр, содержащих месторождения общераспространенных полезных ископаемых, а также участках недр местного значения, используемых для целей строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых);

В зависимости от размера уставного капитала можно выделить крупные, средние и мелкие (субъекты малого, среднего и крупного предпринимательства).

Можно также в отдельные группы выделить хозяйствующие субъекты в зависимости от того, месторождения каких видов полезных ископаемых они разрабатывают (драгоценных металлов и камней, нефти, газа, общераспространенных полезных ископаемых). В каждом случае применяются нормы специальных правовых актов, определяющих специальные права и обязанности.

В целом необходимо отметить, что правовое положение субъектов предпринимательской деятельности в сфере недропользования имеет специфику, соответственно, требуется совершенствование законодательства, определяющего правовой статус рассматриваемых нами субъектов.

В юридической литературе были высказаны предложения о формировании блока законодательных актов о правовом положении и организационных формах предпринимательской деятельности в горнодобывающих отраслях.

Вместе с тем целесообразно учитывать необходимость упорядочения системы гражданского законодательства. Необходимо сократить число законов об отдельных видах юридических лиц путем консолидации ряда таких законов (Законов об АО и об ООО, Законы о кооперативах) или даже полной отмены некоторых законов с перенесением отдельных норм в ГК (многие законы о некоммерческих организациях). Гражданско-правовая регламентация и в этой сфере должна остаться двухуровневой (ГК и специальные законы).

В целях повышения эффективности правового регулирования, в частности, требуется совершенствование законодательства, определяющего понятие и виды субъектов предпринимательской деятельности в сфере недропользования, а также корпоративные права таких субъектов, порядок создания и регистрации хозяйственных обществ с участием иностранных инвесторов, а также норм, регламентирующих права и обязанности субъектов, правовой режим горного предприятия и горного имущества (имущественного комплекса недвижимости в сфере недропользования), ответственность субъектов

предпринимательской деятельности в сфере недропользования.

Участники предпринимательской деятельности в сфере недропользования обладают особенностями правового положения, связанные с тем, что, с одной стороны, они являются юридическими лицами и, соответственно, обладают гражданской правоспособностью в соответствии с Гражданским кодексом, а с другой стороны это горные предприятия, которые созданы в целях осуществления предпринимательской деятельности, связанной с поиском, разведкой, добычей различных полезных ископаемых. Данное обстоятельство вызывает необходимость учета в гражданском законодательстве, к предмету регулирования которого относится и предпринимательская деятельность, также особенностей правового положения субъектов предпринимательской деятельности в сфере недропользования. С этой точки зрения целесообразно включить в ст. 49 ГК РФ норму, устанавливающую правило о том, что права и обязанности субъектов предпринимательской деятельности в отраслях реального сектора экономики могут определяться в специальных законах.

Такой подход в правовом регулировании правового положения субъектов в сфере недропользования был известен российскому законодательству. Так, в Уставе горном Российской империи определялись особенности правового статуса субъектов в недропользовании, в частности, указывалось, что горнопромышленной деятельностью могли заниматься только лица, "обладающие известными познаниями и опытностью", а также предусматривались специальные правила предоставления права пользования недрами и ведения работ иностранцам, иностранным обществам, русским акционерным обществам⁴.

Обобщая свои выводы по указанному вопросу можно сказать, что субъектами предпринимательской деятельности в сфере недропользования являются коммерческие

⁴Штоф А. Горное право. Сравнительное изложение горных законов, действующих в России и в главнейших горнопромышленных государствах Западной Европы СПб.: Типография М.М. Стасюлевича, 1896. С. 21, 26, 240.

организации, а также объединения юридических лиц (участники простого товарищества), иностранные граждане, осуществляющие предпринимательскую (хозяйственную) деятельность при пользовании недрами, в том числе осуществляющие виды деятельности, обладающие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства в сфере недропользования (геологическое изучение недр и (или) разведка и добыча полезных ископаемых на участках недр республиканского и местного значения).

Считаем, что данное определение следует включить в ст. 10 Закона РТ "О недрах".

В юридической литературе наряду с понятием "субъекты предпринимательской деятельности в сфере недропользования", также применяется понятие "горное предприятие". Полагаем, что в целях отражения специфики правового положения субъектов предпринимательской деятельности в сфере недропользования, связанной с осуществлением специальных видов предпринимательской деятельности (геологоразведочных работ, работ по добыче полезных ископаемых и др.), целесообразно включение в законодательство (в Закон РТ "О недрах") понятия "горное предприятие".

Один из активных участников предпринимательской деятельности в современной предпринимательство является холдинговое компании. В настоящее момент в РТ не существует нормативны акты определяющие правовой статус таких компании, поэтому полагаем необходимо принят Закон РТ «О холдинговых компаниях в РТ».

Литература:

1. Штоф А. Горное право. Сравнительное изложение горных законов, действующих в России и в главнейших горнопромышленных государствах Западной Европы СПб.: Типография М.М. Стасюлевича, 1896.
2. Авилов Г.Е., Суханов Е.А. Юридические лица в современном российском гражданском праве // Вестник гражданского права. 2006. № 1.

3. Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: ТК Велби, Проспект, 2005.
4. Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ "Содружество". 1992. N 4 // СПС "Консультант Плюс".
5. Сангинов Д.Ш. Предпринимательское право Республики Таджикистан. Учебное пособие 2-е издание Душанбе «Эр - граф». 2013.

Саъдиев И.З.

Фишурда

Субъектони фаъолияти соҳибкорӣ дар баҳши истифодабарии сарватҳои зеризаминӣ

Дар мақолаи мазкур ҳолати ҳуқуқии субъектони фаъолияти соҳибкорӣ дар баҳши истифодабарии сарватҳои зеризаминӣ таҳлил гардида аст ва бо мақсади ифода намудани махсусияти субъектони фаъолияти соҳибкорӣ дар баҳши истифодабарии сарватҳои зеризаминӣ вобаста ба намудҳои алоҳидаи фаъолияти соҳибкорӣ таклифҳо ҷиҳати тақмили қонунгузорӣ оид ба ин масоил пешкаш шудааст.

Саъдиев И.З.

Аннотация

Субъекты предпринимательской деятельности в сфере недропользования

В статье анализируется правовое положение субъектов предпринимательской деятельности в сфере недропользования. В целях отражения специфики правового положения субъектов предпринимательской деятельности в сфере недропользования, связанной с осуществлением специальных видов предпринимательской деятельности

указывается целесообразность совершенствование
законодательства по данному вопросу.

Sadiev I.Z.

The summary

Business entities in the sphere of subsoil

The article examines the legal status of business entities in the sphere of subsoil. In order to reflect the specifics of the legal position of business entities in the mineral resources related to the implementation of special types of business expediency indicates improvement of legislation on the subject.

Касымов Ф. А.*

Открытая информация в акционерных обществах: основные вопросы гражданско – правового регулирования

Калидвожаҳо: иттилооти кушода, чамъияти саҳомӣ,
саҳмдорон, дастраси ба иттилоот, танзими граждани – ҳуқуқӣ

Ключевые слова: открытая информация, акционерные
общества, акционеры, доступ информации, гражданско –
правовое регулирование

*Ассистент кафедры гражданского права юрид. ф-та Таджикского
национального университета

Key words: Open information, joint stock company, the shareholders, access to information, civil – legal regulation

Вопросы открытой информации в акционерных обществах и его доступа акционерам и другим участникам корпоративных правоотношений являются важными объектами гражданско – правового регулирования. Хотя и по этому выводу можно поспорит. Так, по мнению В. А. Дозорцева, «право на информацию складывается из двух элементов – право на получение информации и право на ее распространение. Первое вообще относится не к гражданским, частным, а к публичным правам»¹. Такое мнение не соответствует гражданско – правовому режиму информации. Субъекты гражданского информационного права имеют законные полномочия доступа, обладания, создания, использования и распространения информации. Эти информационные отношения основываются на гражданско – правовых началах. Информационные отношения, основанные на подчинении одного из участников другому участнику регулируется нормами публичного информационного права.

Закон РТ «Об акционерных обществах» не определяет понятие открытой информации. Закон РТ «Об информатизации» от 28. 06. 2001г., № 337 (в редакции Закона РТ от 26.12.2005г.№124) также не определяет указанное понятие.² Закон РТ «О защите информации» от 02. 12. 2002г., № 71 (в редакции Закона РТ от 26.12.2005г.№ 132)³ определяет различные формы несанкционированного доступа к защищаемой информации, при этом ничего не указывает относительно, что такое открытая информация.

¹Дозорцев В. А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей // Исслед. центр. частного права. М.: Статут. 2005. С. 225.

²Указанный закон // www.mmk.tj (Дата обращения: 12. 05. 2014г.).

³Указанный закон // www.mmk.tj (Дата обращения: 12. 05. 2014г.).

Закон РТ «Об информации» от 10. 04. 2002г., № 609 (в редакции Закона РТ от 03.07.2012г., №848) в ст. 1 ограничивается определением массовой информация как публично распространяемая печатная и аудиовизуальная информация⁴. Может быть в этом и заключается понятие открытой информации. В абз. «а» ч.1 ст. 6 Закона РТ «О праве на доступ к информации»⁵ от 18. 06. 2008г., № 411 открытость информации рассматривается как один из принципов осуществления права граждан на доступ к информации. В ч. 2 ст. 31 Закона РТ о РЦБ предусмотрена, что общедоступной информацией на РЦБ признается информация, не требующая привилегий для доступа к ней или подлежащая раскрытию в соответствии с законом.

Открытая информация для человека – это, прежде всего, новые возможности для создания и распространения актуальных сведений, повышения тем самым уровень профессиональной и общей культуры. Таким образом, подтверждается и укрепляется приоритет законных интересов и прав человека, что составляет первооснову системы отношений в обществе и является главным ориентиром цивилизованной государственной политики. В целях обеспечения прозрачности в деятельности государственных органов и осуществления демократических реформ, Указом Президента РТ «Об углублении процесса демократизации общественно – политической жизни в республике» от 1. 12. 1999г., № 2 (абзац 5 п. 1) на Правительство и другие органы государственной власти и управления было возложено требование «всемерно способствовать реализации в обществе свободы слова, печати и права на использование средств информации».⁶ Действительно, информация выступает объектом разнообразных общественных отношений, регулируемых различными отраслевыми нормами. При этом

⁴ Указанный вебсайт. (Дата обращения: 12. 05. 2014)

⁵ Указанный вебсайт. (Дата обращения: 12. 05. 2014)

⁶ АДЛИЯ: Централиз. банк. правовой информации РТ. Версия 6.0/М – во юстиции РТ. – Душанбе, 2014. – 1 электрон. опт. диск (CD – ROM).

закрепление в законодательстве права на информацию означает признание государством данного права в качестве права, неотчуждаемого от конкретного гражданина, который является не только субъектом данного права, но и носителем информации. В реализации данного права государству необходимо обеспечить приоритет прав и свобод человека над собственными интересами и воздержаться от вмешательства в сферу внутреннего мира человеческой личности и ее интересов, во всяком случае, ограничивая это вмешательство таким образом, чтобы оно не нарушало сферы свободы личности. Речь идет уже не только о том, чтобы не вмешиваться в частную жизнь личности («свобода самовыражения»), но чтобы прямым образом обеспечить этой личности, как члену общества, доступ к информации. «Свободный рынок идей», как образно это определил американский судья Холмс по делу *Abrams v. U.S.*, 1919, обеспечивающий прогресс и защиту от опасных идей, сегодня не может существовать (в виду технических условий) без положительной поддержки государства, которое таким образом обязано не только защищать отдельную личность, пользующуюся данной ей свободой, но тоже обеспечить обществу функционирование этого рынка идей.⁷

В деле Салимова А. против Открытого акционерного общества «Ситора» возник информационный спор. Истец обратился с иском в Экономический суд г. Душанбе о возмещении морального вреда, возникшего в результате нарушения его права на информацию. В ходе судебного разбирательства было установлено, что ответчиком не было предоставлено документов, предусмотренных в ч. 1 ст. 89 Закона РТ «Об акционерных обществах». По мнению истца эти нарушено его право на информацию, признанной в ст. 90 указанного закона.

⁷Гольдман Р., Лентовска Э., Франковски С. Верховный суд США: права и свободы граждан. OSCE. 2000. С. 132 – 133.

Решением Экономического суда от 16. 09. 2008г., в удовлетворении исковых требований истца о возмещении морального вреда отказано. Указанное решение обосновано тем, что действительно ст. 171 ГК РТ предусматривает компенсацию морального вреда, причиненного гражданину неправомерными действиями, нарушающими его неимущественные права либо посягающими на принадлежащие ему нематериальные блага. Нематериальные блага, подлежащей судебной защите таким способом, перечислены в ст. 170 ГК РТ. Указанные права и блага имеют абсолютный характер, возникают независимо от волеизъявления их обладателя в результате самого факта рождения человека или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

Все иные случаи компенсации морального вреда должна быть специально предусмотрена законом. Право акционера на информацию личным неимущественным правом не является.

Субъективные права акционера представляет собой комплекс правомочий акционера, неразрывно связанной с самой акцией, которые имеют обязательственную природу (правомочия, удостоверяемые акцией), вещно – правовую природу (правомочия на саму акцию) и корпоративно – правовую природу (отношения, связанные с участием в акционерном обществе или с его управлением). Поэтому указанное право истца является неимущественным и корпоративным правом, нарушение которого влечет компенсацию морального вреда в тех случаях, когда это специально предусмотрено законом.

Закон РТ «Об акционерных обществах» не предусматривает возможность компенсации морального вреда, причиненного акционеру. Таким образом, законных оснований удовлетворения исковых требований о компенсации морального вреда, причиненного акционеру,

неправомерными действиями, нарушающими его права на информацию отсутствуют⁸. Однако истец вправе обратиться в суд с требованием о предоставлении ему доступа к информации о деятельности акционерного общества. Кроме этого, удовлетворение интереса акционера происходит путём публичного раскрытия акционерным обществом установленной информации. Согласно ч. 1 ст. 91 Закона РТ «Об акционерном обществе» открытое акционерное общество обязано раскрывать годовой отчет общества, годовую бухгалтерскую отчетность, проспект эмиссии акций общества в случаях, предусмотренных законами, сообщение о проведении общего собрания акционеров в порядке, предусмотренном законом, информацию о сделках, в совершении которых имеется заинтересованность лиц, указанных в ст. 83 указанного закона, а также иные сведения, определяемые уполномоченным органом по регулированию РЦБ.

Таковым органом исполнительной власти является Агентства по развитию РЦБ и специализированному регистратору при Министерстве финансов РТ. Обязательное раскрытие информации акционерным обществом осуществляется в объеме и порядке, которые установлены уполномоченным органом по регулированию РЦБ. Под раскрытием информации понимается обеспечение ее доступности всем заинтересованным в этом лицам, независимо от целей получения данной информации в соответствии с процедурой, гарантирующей ее нахождение и получение. Эмитент, являющийся открытым акционерным обществом, обязан осуществлять раскрытие информации в форме годового отчета, в состав которого включается финансовая отчетность эмитента за год и другие данные, предусмотренные нормативными правовыми актами уполномоченного органа по регулированию РЦБ.

⁸ Дело № 9 – 126. Архив Экономического суда г. Душанбе за 2008г.

Финансовая отчетность, включаемая в состав годового отчета, должна быть подготовлена в соответствии с законодательством РТ. Годовой отчет должен содержать: годовую финансовую отчетность эмитента и аудиторское заключение к нему, информацию о всех ценных бумагах, выпущенных эмитентом в течение отчетного года, данные об общем количестве акционеров эмитента, список всех крупных акционеров и акционеров – держателей контрольного пакета акций и их доли в количестве акций эмитента, данные о каждом должностном лице эмитента, краткое описание практики корпоративного управления эмитентом, иную информацию, предусмотренную нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с Законом РТ о РЦБ.

Годовой отчет составляется не позднее девяноста календарных дней после даты окончания отчетного года.

Краткое изложение годового отчета, в том числе финансовой отчетности, подлежит публикации в печатных или электронных СМИ в порядке и сроки, установленные нормативными правовыми актами уполномоченного органа по регулированию РЦБ.

Копия годового отчета должна быть доступна для ознакомления любым заинтересованным лицам, которым может быть предоставлена копия отчета за плату, не превышающую затрат на его изготовление.

Эмитент должен представить фондовой бирже, осуществившей листинг его ценных бумаг, копию годового отчета не позднее тридцати календарных дней после даты утверждения годового отчета уполномоченным органом эмитента. Годовой отчет и информация о его раскрытии представляются в уполномоченный орган по регулированию РЦБ не позднее сорока календарных дней после даты утверждения годового отчета уполномоченным органом

эмитента. Уполномоченный орган по регулированию РЦБ вправе публиковать годовой отчет эмитента либо иным образом обеспечивать их доступность широкому кругу лиц. Эмитент, являющийся открытым акционерным обществом, обязан раскрывать информацию о существенных фактах (событиях, действиях), затрагивающих его производственно – коммерческую деятельность. К существенным фактам относится событие (факт), которое может оказать влияние на деятельность эмитента и (или) на стоимость ценных бумаг, в том числе: изменения в списке лиц, входящих в органы управления эмитента (за исключением общего собрания участников), изменения в размере участия лиц, входящих в выборные органы управления эмитентом, в капитале эмитента, а также его дочерних и зависимых обществ, изменения в списке владельцев пяти и более процентов ценных бумаг (долей), а также об изменениях доли владельцев пяти и более процентов ценных бумаг (долей), изменения в списке юридических лиц, в котором эмитент владеет двадцатью и более процентами уставного капитала, появление в реестре эмитента лица, владеющего более пяти процентами голосующих акций (долей), факты, повлекшие за собой разовое увеличение или уменьшение стоимости активов эмитента более чем на десять процентов, факты, повлекшие за собой разовое увеличение чистой прибыли или чистых убытков эмитента более чем на десять процентов, факты разовых сделок эмитента, размер которых или стоимость имущества по которым составляет десять и более процентов активов эмитента по состоянию на дату сделки, реорганизация эмитента, его дочерних и зависимых обществ, начисленные и (или) выплачиваемые (выплаченные) доходы по ценным бумагам эмитента, решения общих собраний, погашение ценных бумаг эмитента, иные события (факты), предусмотренные нормативными правовыми актами уполномоченного органа по регулированию РЦБ. Эмитент не позднее пяти рабочих дней с момента наступления существенного факта обязан:

опубликовать информацию о существенном факте в СМИ, представить информацию о существенном факте в фондовую биржу, если ценные бумаги данного эмитента котируются в фондовой бирже. Эмитент не позднее трех рабочих дней с даты раскрытия информации о существенном факте, в порядке, установленной ст. 32 Закона РТ о РЦБ, обязан направить информацию о существенном факте и его раскрытии в уполномоченный орган по регулированию РЦБ. Фондовая биржа обязана довести информацию о существенных фактах до своих участников торгов не позднее трех рабочих дней с момента получения информации о существенных фактах. Участник торгов в течение трех рабочих дней с момента получения информации обязан ознакомить своего клиента с информацией о существенных фактах, которая была ему представлена. Уполномоченный орган по регулированию РЦБ вправе публиковать сообщения эмитентов о существенных фактах либо иным образом обеспечивать их доступность широкому кругу лиц.

Таким образом, Закон РТ о РЦБ создает необходимые условия для обмена информацией в акционерных правоотношениях, что соответствует требованиям Программы улучшения предпринимательской среды – 200 дней реформ «разработать меры по расширению прав акционеров»⁹. Такое расширение возможностей должен обеспечивать прозрачность в деятельности акционерных обществ. Такая практика наблюдается в Европейском Союзе (ЕС). Римский договор о создании ЕЭС, подписанный 27. 03. 1957г., провозглашает создание Общего рынка. В нем отдельно установлена возможность издания Советом ЕС директив, направленных на унификацию законодательства в

⁹ Указанная Программа утв. постановлением Правительства РТ от 02. 07. 2009г., № 386 // АДЛИЯ: Централиз. банк. правовой информации Республики Таджикистан. Версия 6.0/М – во юстиции Республики Таджикистан. – Душанбе, 2014. – 1 электрон. опт. диск (CD – ROM).

конкретных отраслях права. Так, согласно ст. 54 (3), «они могут приниматься для гармонизации законодательных актов, регулирующих деятельность торговых товариществ». На основании цитированной статьи органы ЕЭС разработали и утвердили ряд директив, которые в значительной мере повлияли на акционерное право государств – членов Общего рынка¹⁰.

Первая из них, директива № 68/151 от 09. 03. 1968г., регулировала наиболее срочные вопросы, касающиеся информации акционеров и публики, действительности обязательств, принятых органами акционерной компании, контроля за образованием акционерных обществ и случаев признания их недействительными. Однако проведенный анализ судебной практики РФ со стороны А. Кузнецова, позволяет сделать вывод о том, что некоторые акционеры злоупотребляют своим право на информацию¹¹. Злоупотребление правом есть особый тип гражданского правонарушения, совершаемого право уполномоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему поведения.

Иначе говоря, злоупотребление правами – самостоятельная, специфическая форма нарушения принципа осуществления гражданских прав в соответствии с их социальным назначением.

Конкретные формы злоупотреблением правом разнообразны, но их можно разделить на два вида:

а) злоупотребление правом совершенное в форме действия, осуществленного с намерением причинить вред другому лицу (шикана);

¹⁰ Гражданское и торговое право Европейского Союза (основные институты): Учеб. пособие // Под общ. ред. В. В. Безбаха, В. Ф. Поньки, К. М. Беликовой. – М.: РУДН, 2010. С. 74 – 81.

¹¹ Кузнецов А. Указ. раб. С. 81 – 86.

б) злоупотребление правом, совершенное без намерения причинить вред, но объективно причиняющее вред другому лицу.

Нарушение общих пределов субъективного гражданского права является злоупотреблением правом – "шикана", хотя ряд авторов считают, что использование и применение этого термина носит спорный характер. Шикана действия, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу и, по мнению некоторых юристов, подпадающие под признаки гражданского правонарушения¹². С данной точкой зрения можно согласиться, т.к. норма ГК РФ прямо указывает на наличие признаков, подпадающих под условия возникновения гражданско – правовой ответственности.

В ныне действующей редакции п. 1 ст. 10 ГК РФ закон запрещает не только шикану, но и действия, совершаемые в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав. Все эти действия можно квалифицировать как злоупотребление правом. Однако обход закона имеет свой индивидуальный смысл. По обоснованному мнению В. П. Камышанского и Н. Ю. Ветер «обход закона как разновидность злоупотребления правом – это по форме законная, но по сути неправомерная, целенаправленная деятельность недобросовестного участника гражданского оборота, которая, вступая в противоречие с основными началами и принципами гражданского права, посягает на права и законные интересы иных субъектов гражданского права при их осуществлении и защите»¹³. Злоупотребление правом представляет собой такие действия другой стороны гражданского оборота, которые, опираясь на формальные нормы действующего законодательства, при его реализации приводят к нарушению прав и охраняемых законом интересов других субъектов права. «Правовым последствием злоупотребления правом при совершении указанных действий, как справедливо указывают В. П. Камышанский и Н. Ю. Ветер, является отказ субъекту права в судебной защите принадлежащего ему права. При этом в тех

¹²Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1972. С. 47. Малеин Н.С. Закон, ответственность и злоупотребления правом // Государство и право. 1991. №11. С. 29-30.

¹³Камышанский В. П., Ветер Н. Ю. Обход закона и злоупотребление правом: общие и особенное (вопросы соотношения) // Власть Закона. 2013. № 4. С. 23.

случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются»¹⁴.

На основе норм ст. 10 ГК РТ мы полагаем, что правоограничительные нормы являются средством для того чтобы не допускать:

– действий акционеров с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление информационным правом;

– использование гражданских информационных прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление своим доминирующим положением.

В этой связи С. А. Имомова считает, что акционеру необходимо предоставить информацию лишь в объеме, соответствующем его размеру пакета акций, а неограниченный объем информации должны иметь лишь крупные акционеры¹⁵. С таким выводом трудно согласится. Мы не одобряем действия акционеров по злоупотреблению права на информацию. Однако данная проблема должна быть решена не за счет простых, не аффилированных акционеров, которые часто страдают от недобросовестного использования конфиденциальной информации. В данной ситуации более сбалансированным подходом, посвященной данной проблеме является авторская позиция Ф. М. Аминовой о том, что субъективные права акционера представляет собой совокупность одинаковых правовых возможностей. Акционеры обладают общими правомочиями, не ограничивающими лишь имущественными правами, и включают в себя права неимущественного характера. Право акционера на информацию лишено экономического содержания и возникает по поводу личных, неимущественных благ¹⁶. По нашему мнению в данном случае в качестве

¹⁴Камышанский В. П., Ветер Н. Ю. Указ., раб. С. 20.

¹⁵Имомова С. А. Правовые основы осуществления субъективных прав акционеров по законодательству Республики Таджикистан: автореф. дисс. на соиск. учен. степ. канд. юрид. наук. Душанбе, 2012. С. 22.

¹⁶Аминова Ф. М. Правовое регулирование обращения корпоративных эмиссионных ценных бумаг в Республике Таджикистан: автореф. дисс. канд. юрид. наук. Душанбе, 2012. С. 17.

неимущественного блага автором подразумевается информация, как самостоятельный объект гражданских прав по законодательству РТ. Проведенное научное исследование вопросов доступности открытой информации в акционерных обществах позволяет нам высказать следующее мнение. Гражданское законодательство РТ признает право всех акционеров на доступ к открытой информации акционерного общества, независимо от размеров их участия в уставном капитале общества. Открытая информация – это публично распространяемая общедоступная информация, не имеющего правового режима конфиденциальной или секретной информации. Это понятие означает, что открытая информация имеет массовый характер. Это – сообщения, печатные, аудио –, аудиовизуальные материалы и другая информация о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях, которые распространяются при помощи печатных, аудио – и видеосредств для широкого круга пользователей и потребителей. Конфиденциальная информация – сведения, находящиеся в обладании отдельных физических либо юридических лиц, которые могут включаться по желанию правообладателя в состав государственных секретов. Секретная и конфиденциальная информация относятся в перечень информации ограниченного доступа (ИОД). Секретная информация – это информация, содержащая государственные секреты, разглашение которой в соответствии с «Перечнем сведений, содержащих государственных секретов» наносит ущерб безопасности государства. Право всех акционеров, независимо от размеров их участия в уставном капитале акционерного общества, на доступ к открытой информации – это конкретное полномочие субъекта гражданского информационного права на ознакомление с официальными документами акционерного общества, содержащими запрашиваемую информацию, получение копии соответствующего документа или выдержек из него, получение письменной справки, содержащей запрашиваемую информацию, получение устного изложения содержания запрашиваемой информации, получение сведений об источнике опубликования запрашиваемой информации в официальном издании, а также получение источников электронной информации,

размещенных в Интернете. Каждый участник корпоративного информационного обмена имеет право свободно искать, создавать, использовать и распространять информацию любым законным способом. В соответствии с ст. 5 Закона РТ «О коммерческой тайне» от 18. 06. 2008г., № 403 режим коммерческой тайны не может быть установлен лицом в отношении к следующим сведениям: а) содержащимся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры; б) содержащимся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности; в) о составе имущества государственного унитарного предприятия, государственного учреждения, а также об использовании ими средств соответствующих бюджетов; г) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно – эпидемиологической и радиационной обстановки, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом; д) о составе работников, системе оплаты труда, показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, а также о наличии свободных рабочих мест; е) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам; ж) о нарушениях законодательства РТ и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений; з) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной собственности, государственной закупке товаров, по труду и услугам; и) о размерах доходов и структуре некоммерческих организаций, размерах и составе имущества, расходах, численности и об оплате труда работников, использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческих организаций; к) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица; л) обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными законами РТ.

Литература:

1. Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1972.
2. Гольдман Р., Лентовска Э., Франковски С. Верховный суд США: права и свободы граждан. OSCE. 2000.
3. Дозорцев В. А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей // Исслед. центр. частного права. М.: Статут. 2005.
4. Малейн Н.С. Закон, ответственность и злоупотребления правом // Государство и право. 1991. №11.
5. Гражданское и торговое право Европейского Союза (основные институты): Учеб. пособие // Под общ. ред. В. В. Безбаха, В. Ф. Поньки, К. М. Беликовой. – М.: РУДН, 2010.
6. Имомова С. А. Правовые основы осуществления субъективных прав акционеров по законодательству Республики Таджикистан: автореф. дисс. на соиск. учен. степ. канд. юрид. наук. Душанбе, 2012.
7. Аминова Ф. М. Правовое регулирование обращения корпоративных эмиссионных ценных бумаг в Республике Таджикистан: автореф. дисс. канд. юрид. наук. Душанбе, 2012.
8. Камышанский В. П., Ветер Н. Ю. Обход закона и злоупотребление правом: общие и особенные (вопросы соотношения) // Власть Закона. 2013. № 4.

Қосимов Ф. А.

Фишурда

Иттилооти кушода дар чамъиятҳои сахомӣ: масъалаҳои асосии танзими граждони – ҳуқуқи

Дар мақолаи мазкур оид ба масъалаҳои иттилооти кушодаи чамъияти сахомӣ сухан меравад. Масъалаҳои дастраси ба он ва иҷрои ӯҳдадорихои иттилоотӣ таҳлил шудаанд. Дар он чораҳои такмили м. 90 Қонуни ҚТ «Дар бораи чамъияти сахомӣ» инъикос шудааст.

Касымов Ф. А.

Аннотация

Открытая информация в акционерных обществах: основные вопросы гражданско – правового регулирования

В статье рассматриваются вопросы открытой информации в акционерных обществах. Анализируются проблемы доступа к ней и исполнение информационных обязательств. Предлагаются меры по совершенствованию ст. 90 Закона РТ «Об акционерных обществах»

Kasymov F. A.

The summary

Open information in the company: basic questions of civil law regulation

The article examines the main issues of access to public information of the company. Analyzes problems of access and execution of the information obligations of the company. Proposed measures to improve Art. 90 of the law of RT "On joint stock companies"

Курбоналиев Н. Ш*

**Хешу таборӣ ва ақрабой:проблемаҳои ҳуқуқӣ ва роҳҳои ислоҳ
намудани он**

Калидвожаҳо: хешу таборӣ, ақрабой, никоҳ, оила, алоқаи хунӣ, алоқаи ҳуқуқӣ, падару модар, фарзандон, ҳамсарон

Ключевые слова: родство, родственники, брак, семья, кровные связи, правовые связи, родители; дети; супруги

Key words: relationship, relatives, marriage, a family, blood relations, law relations, parents, children, spouses

Масоили хешу таборӣ ва ақрабой айни замон дар илми ҳуқуқии ҚТ дар шакли кори илмӣ ба таври умумӣ мавриди таҳлил қарор гирифтааст. Таҳқиқи ин масоилро дар осори М. Маҳмудзода, Б. Худоёрзода, И. Ҳ. Бобочонов, Ҳ. Н. Ҳимматов, М. Ҷ. Бурҳонова, Ш. К. Бадалов ва дигарон мушоҳида кардан мумкин аст. Аз ин рӯ, дар муқоиса бо назарияи илмӣ ва қонунгузории амалкунанда кӯшиш ба ҳарч медиҳем, ки то қадри имкон ҷиҳати равшанӣ андохтани ин масъала ба таври таҳлили муқоисавии соҳавӣ даст занем.

Маҳаки муайянкунандаи мафҳуми хешутаборӣ ва ақрабой ин пеш аз ҳама никоҳ ва баъдан оила мебошад.

*Номзади илмҳои ҳуқуқ, ассистенти каф. ҳуқуқи граждании ф –ти ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон

Пеш аз ҳама қайд намудан бамаврид, ки на дар қонунгузории оилавии пешина (Кодекс оид ба никоҳ ва оила аз 19 июни соли 1969) ва на дар Кодекси нави оилавии Ҷумҳурии Тоҷикистон (аз 13 ноябри соли 1998) таърифи мукаммали мафҳуми никоҳ инъикос наёфтааст. Ҳамин гуна ҳолат дар қонунгузории оилавии аксар давлатҳои хориҷӣ ба мушоҳида мерасад. Шояд сабаби ин ҳолат дар он бошад, ки никоҳ аз мафҳумҳои асосӣ ва баҳсноки ҳуқуқи оилавист. Ҳуқуқи оилавӣ ба соҳаи ҳуқуқҳои хусусӣ мансуб буда, иштирокчиёни муносибатҳои оилавӣ (хонаводагӣ) ҳуқуқдоранд, ки ҳуқуқу ӯҳдадорихои худро мустақиман муайян ва амалӣ намоянд. Танзими давлатӣ оид ба муносибатҳои хонаводагӣ фақат дар доираи ҳифзи арзишҳои муҳими иҷтимоӣ ба монанди манъи бисёрникоҳӣ, ихтиёри будани ақди никоҳи марду зан, баробарии ҳуқуқи зану шавҳар дар оила, ҳалли масъалаҳои дохилиоилави дар асоси мувофиқаи тарафҳо, афзалияти тарбияи кӯдакон дар оила, ғамхори нисбати некӯаҳволӣ ва рушди камоли онҳо, таъмини бештари ҳифзи ҳуқуқу манфиатҳои аъзои ноболиғ ва ғайри қобили меҳнати оила сурат мегирад.

Дар ташҳиси табиати ҳуқуқӣ ва нишонаву аломатҳои ҳуқуқии никоҳ назарияҳои гуногун ба вучуд омада, дар маҷмӯъ онро ҳамчун шартнома (аз он ҷиҳат ки ба воситаи ҳуқуқ танзим шуда, оқибатҳои ҳуқуқӣ меорад), ҳамчун як зухуроти пурасрори рӯхию равонӣ, ҳамчун институти навъи махсус (*suī generis*) (созишнома оид ба ақди никоҳ ва муносибатҳои, ки аз он бармеоянд, яъне ин муносибатҳои миёни субъектҳои мушаххас – ҳамсарон вучуд доранд ва дар қиёс бо муносибатҳои ҳуқуқии мутлақ нисбӣ мебошанд) шарҳ додаанд.

Дар амалияи ҳуқуқӣ бошад, қонунгузор мафҳуми никоҳро дар бо ду маъно муайян мекунад: ҳамчун факти ҳуқуқӣ, ки муносибатҳои оилавию ба вучуд меорад ва вазъи махсуси ҳуқуқии ашхосе, ки дар никоҳ қарор доранд, чудо мекунад ва тафовут мегузорад. Берун аз таърифи никоҳ он муносибатҳои мемуанд, ки байни ашхоси ба никоҳ

дохилшуда ба вучуд меоянд. Вазъи дар никоҳ қарордоштан маънои дорои ҳуқуқи ӯҳдадорӣ гардидани ҳамсаронро дорад¹.

Оила ҳамчун рӯкни ибтидоӣ ва тақдирсози ҷамъият ҳамеша дар ҳимояи давлат буд ва мемонад, вагарна носолимии он ба косташавии арзишиҳои бунёдии ҷамъият бурда мерасонад. Аз ин рӯ, дар моддаи 16 Эъломияи ҳуқуқи башар оварда шудааст: "Оила рӯкни табиӣ ва асосии ҷамъият аст, ҳақ дорад аз пуштибонии ҷомеаву давлат бархурдор бошад". Ин нуқтаи бузург дар м. 33 Конституцияи ҚТ низ инъикос ёфтааст ва боз илова мешавад, ки "давлат оиларо ҳамчун асоси ҷамъият ҳимоя мекунад". Кодекси оилаи ҚТ дар устуворгардии оилаҳо, танзими муносибатҳои оилавӣ, дар пояи эҳтирому муҳаббат, ёрии ҳамдигарӣ ва масъулияти тамоми аъзоёни оила дар ҳаёти якҷояи оилавӣ, озод будани онҳо дар ташкили ҳаёти оилавӣ, дар эмин нигоҳ доштани муҳити оила аз даҳолати ашхоси беруна, дар иҷрои ҳатмии ҳуқуқи ӯҳдадорихои ҳар яке аз аъзои оила дар назди ҳамдигар ва инчунин дар имконияти судии онҳо ҳамчун як санади ҳуқуқӣ шуда хизмат мекунад.

Ҳатто дар Рими қадим ҳам муайянкунии мафҳуми ҳешутаборӣ ба воситаи мафҳуми никоҳ ва оила баамал бароварда мешуд, яъне мафҳуми ҳешу табор бо мафҳуми оила дар якҷоягӣ омӯхта мешуд. Мафҳуми ҳешу табор дар замони Рими қадим танзими ҳуқуқири гирифтааст. Оила дар Рими қадим дар шакли патриархалӣ вучуд дошт. Яъне дар зери ҳокимияти сарвари оила муттаҳид намудани зан, фарзандон, дигар ҳешу таборон, инчунин ғуломон буд. Мафҳуми оила бошад дар Рими қадим ба воситаи мафҳуми никоҳ ифода ёфтааст. Мафҳуми никоҳ аз ҷониби олими ҳуқуқшиноси Рим Модестин ҳамчун иттифоқи мард ва зан, муттаҳидии тамоми ҳаёт, умумияти ҳуқуқи илоҳӣ ва инсонӣ маънидод мешуд². Ин мафҳуми назариявии никоҳ ба ҳолати воқеӣ мувофиқат намекард, чунки ҳатто дар марҳилаи инкишофи олии ҳуқуқ дар Рими қадим зан бо мард баробарҳуқуқ набуд. Дар ҳуқуқи римӣ никоҳ байни шахсони дорои *ius conubi* ва байни шахсони *ius conubi* надошта аз ҳам фарқ дошт. Дар

¹Маҳмудов М.А. Никоҳ: ҳуқуқ ва вазифаҳои ҳамсарон. - Душанбе: Маориф, 1996.С. 6-21.

²Новицкий И.Б. Римское право. М.: ТЭИС, 1997. С.76.

баробари ин аз никоҳ конкубинат фарқ карда мешуд, ки маънояш иҷозат ба ҳамзистии якҷояи мард ва зан бе никоҳи қонунӣ аст³. Аз ин рӯ мафҳуми никоҳ ифодакунандаи маҳаки хешу таборӣ ҳисобида мешуд.

Олимони соҳаи ҳуқуқи оилавӣ мафҳуми хеширо ҳамчун алоқаи хунии шахсоне маънидод мекунанд, ки аз як аҷдоди умумӣ пайдо шудаанд. Ба ақидаи онҳо хешӣ ба ду намуд чудо мешавад: а) хешии бевосита, ки ба пайдоиши як шахс аз шахси дигар асос ёфтааст ва б) хешии паҳлӯгӣ, ки ба пайдоиши шахсони гуногун аз аҷдоди умумӣ асос ёфтааст.⁴ Онҳо ба хешии бевосита падару модар, фарзандон ва набераҳо ва ба хешии паҳлӯгӣ бошад падару модар ва бародарону хоҳаронро вобаста меонанд.

Хешу таборӣ бо шоха ва дараҷа (пушт) муайян карда мешавад. Шахсоне, ки яке аз дигаре бавучуд омадаанд (масалан, падар ва писар, бибӣ ва набера) хешу табори як шоха ҳисобида мешаванд. Хешу таборе, ки ба шоҳаи мустақим аз як нафар ба вучуд омадаанд (таваллуд ёфтаанд) хешу табори поёнрав (писар, набера, абера) ва баръакс хешу табори мустақим, ки аз онҳо ин шахс ба вучуд омадааст, хешу табори болорав (падар, бобо, бобокалон) номида мешаванд. Шахсоне, ки яке аз дигаре таваллуд наёфтаанд (ба вучуд наомадаанд), аммо аз як авлоди умумӣ мебошанд хешу табори дур мебошанд, масалан амак, тағо, хола, амма, чиян ва ғайра.

Дараҷаи хешу таборӣ бошад вобаста ба шумораи тавлидшудагон, ки муайянкунандаи шаҷараи ду шахси мушаххас аст, аниқ мегардад. Масалан, бобо ва набера хешу табори дараҷаи дуҷум, амак, амма, тағо, хола дараҷаи сеҷум, писарони хола, амма, тағо ва амак дараҷаи чорум ва ғайра.

Доир ба масъалаи татқиқшаванда, дониши дини ислом зарур аст, зеро дар амалия оид ба он бисёр савол медиҳанд. Аз нигоҳи дини ислом хешу табори зан барои мард хеш намебошанд ва хешу табори мард барои зан хеш нестанд. Шайх ибн Абдул Азиз Баазаро пурсиданд, ки «Кӣ хешу табор ҳисобида мешавад». Ӯ ҷавоб дод, ки хешу табор (аҳром) ин

³Новицкий И.Б. Претерский И.С. Римское частное право. М, Юристъ, 1997. С.100.

⁴Маҳмудов М.А., Бобочонов И.Х., Бадалов Ш.К., Аҳмадҷонов И.Ф. Ҳуқуқи оилавӣ.- Душанбе: «Эр-граф», 2011. С. 6-7.

хешони хунӣ аз шоҳаи модарӣ ва падарӣ мебошанд⁵. Дар бораи онҳо дар оятҳои сураи Анфал ва Аҳзоб гуфта шудааст, ки мутобиқ ба онҳо Худованд фармудааст «Бо мувофиқа ба навиштаҷоти Худованд, хешони хунӣ ба ҳам наздиканд». Аз ҳама хеши наздик падар, модар, бобо, бибӣ, фарзанд, набера ҳисобида мешаванд, навобаста аз он ки чӣ қадар шоҳаи хешӣ рафтааст. Баъди ин гурӯҳ ба ҳайси хешу табор бародар, фарзандони он, амак, тағо ва фарзандони онҳо дохил мешавад. Пайғамбар (с.а.с)-ро пурсиданд, ки киро ман бояд эҳтиром кунам, дар ҷавоб гуфтанд, ки модари худ. Боз пурсиданд, гуфтанд модари худ. Боз пурсиданд, гуфтанд модари худ ва баъдан падари худ ва минбаъд хешу табор⁶. Хешу табори зан барои мард хеш набуда, барои фарзандони аз ӯ таваллудёфта хеш мебошанд.

Одатан асоси хешу табориро алоқаи хунӣ ташкил медиҳад. Аммо қонунгузорӣ ба ҳайси хешу табор ҳамсарро низ дохил менамояд, ки он дар асоси алоқаи ҳуқуқӣ-оилавӣ аст. Ғайр аз ин аз рӯи моҳияти ҳуқуқӣ ба муносибатҳои хешу таборӣ муносибатҳои фарзандхондшуда (ва хешони ӯ) баробар карда мешавад. Хешу табори хунӣ ба хешу табори мустақими наздик (падар-писар, бобо-набера) ва хешу табори мустақими дур (тағо, хола, амма, амак), ки ба як авлод асос меёбанд ҷудо карда мешаванд. Дар бисёр ҳолатҳо танҳо хешу табори наздик дорои моҳияти ҳуқуқӣ аст.

Дар ҳуқуқи оилавӣ моҳияти ҳуқуқии хешу таборӣ дар он аст, ки аксарияти муносибатҳои шахсӣ ва молумулкӣ дар асоси он инъикос меёбанд. Аз ҷумла Х. Н. Ҳимматов қайд мекунад, ки муносибати байни ҳамсарон вобаста ба неъматҳои гуногуни моддӣ ва ғайримоддӣ асос меёбад, ки онҳоро ба муносибатҳои молумулкӣ ва шахсии ғайримолумулкӣ ҷудо кардан мумкин аст.⁷ Хешу табор тибқи Кодекси оилавии ҚТ дар моддаҳои алоҳида муқаррар шудааст. Агар падарӣ мувофиқи тартиби пешбининамудаи моддаҳои 50-51-и Кодекс муқаррар карда шуда бошад, фарзандон нисбати падару модар ва хешу ақрабояшон ҳамон

⁵Сюзанн Ханиф. Что должен знать каждый об Исламе и мусульманах. Чикаго,1979.- С.12.

⁶200 Хадисов. Избранные высказывания и поступки Пророка Мухаммада // Под общей редакцией Ибрахима Б.Ф. Сулу. Киев, 2000. С.119.

⁷Химматов Х.Н. Правовое регулирование имущественных отношений супругов: проблемы и перспективы развития.-Душанбе: «Эр-граф».2009.С.23.

хукуку ӯҳдадорихоро доранд, ки кӯдакони аз шахсони бо ҳам никоҳбаста таваллудёфта доранд(м.54). Кӯдак хукуқи муоширатро бо падару модар, бобо, бибӣ (модаркалон), бародарону хоҳарон ва дигар хешу ақрабо дорад(м.56).

Бояд қайд намуд, ки байни мафҳуми хешу табор ва аъзои оила фарқият ҷой дорад. Масалан, дар м. 45 Кодекси манзили ҚТ муқаррар шудааст, ки «Ба ҷумлаи аъзоёни оилаи кироягир ҳамсари кироягир, фарзандон ва волидайнӣ онҳо дохил мешаванд. Фарзандоне, ки оилаи худро доранд ва муқимӣ бо кироягир зиндагӣ мекунанд, танҳо бо розигии тарафҳо аъзои як оила шумурда мешаванд. Хурандагони ғайри қобили меҳнат агар батаври доимӣ бо кироягир зиндагӣ кунанд, аъзои оилаи кироягир доништа мешаванд. Дигар хешу ақрабо, дар баъзе ҳолатҳои мустасно дигар ашхосро, ки бо кироягир якҷоя на камтар аз 6 моҳ, зиндагӣ мекунанд, бо вай хоҷагии умумӣ мебаранд, аъзои оилаи кироягир донистан мумкин аст». Яъне аъзои оила ғайр аз хешу табор инчунин «ашхосро, ки бо кироягир якҷоя на камтар аз 6 моҳ, зиндагӣ мекунанд, бо вай хоҷагии умумӣ мебаранд» доништа мешавад. Баракси ин мафҳуми хешу таборӣ ба истиқомат вобастагӣ надорад. Масалан тибқи м. 286 КМГ ҚТ «Парванда оид ба ғайри қобили амал эътироф намудани шахрванд дар суд вобаста ба бемории рӯҳӣ дар асоси аризаи аъзои оилаи ӯ, хешу табори наздик (падару модар, фарзандон, бародарон, хоҳарон), сарфи назар аз он ки онҳо бо ҳам зиндагӣ мекунанд ё не, мақомоти васоят ва парасторӣ, беморхонаи бемориҳои равонпизишкӣ ё муассисаҳои равонию асабӣ ва прокурор оғоз карда мешавад». Дар м. 2 Кодекси оилаи ҚТ омадааст, ки «Қонунҳои оила шарт ва тартиби ақди никоҳ, қатъ ва беътибор дониستاني онро муқаррар менамоянд, муносибатҳои шахсии ғайриамволӣ ва амволиеро, ки дар оила миёни зану шавҳар, падару модар фарзандон, дигар аъзои оила ба миён меоянд, муносибатҳои, ки вобаста бо фарзандхондӣ, васояту парасторӣ, ба тарбия гирифтани кӯдакон ба миён меоянд, тартиби сабти асноди ҳолати шахрвандӣ ва муносибати дигари оилавиरो танзим менамоянд». Аз мисолҳои оварда маълум аст, ки қонунгузории амалкунандаи ҚТ мафҳуми аъзои оиларо аз мафҳуми хешу табор васеътар муқаррар намудааст.

Мафҳуми хешу табор дар м. 14 Кодекси оилаи ҚТ муқаррар шудааст, ки тибқи он ба хешу табор бародарону хоҳарони айнӣ ва ӯгай (ки аз як падар ё модаранд) дохил мегарданд.⁸ Аммо ин мафҳум аз мафҳуми Кодекси оилаи Русия маҳдудтар мебошад. Тибқи м. 14 Кодекси оилаи Русия хешу табор ин хешон бо шоҳаи мустақими поёнраванда ва болораванда (волидайн ва фарзандо, бобо, бибӣ ва наберагон), айнӣ ва угай (ки аз як падар ё модаранд), бародарон ва хоҳарон мебошанд. Аз ин муқаррароти Кодекси оилаи Русия бармеояд, ки дар м. 14 Кодекси оилаи ҚТ волидайн, бобо, бибӣ аз мафҳуми хешу табор берун мондаанд. Аммо дар дигар моддаҳо онҳо ҳамчун аъзои оила эътироф мешаванд. Масалан, падару модар- м. 80 КО ҚТ, бобою бибӣ – м. 96 КО ҚТ ва ғайра. Инчунин дар м. 14 КО ҚТ ҳамсарон ба ҳайси хешу табор эътироф карда намешаванд. Чунки мувофиқи назарияи ҳуқуқи оилавӣ хешу таборӣ ин алоқаи хунӣ шахсон бо роҳи таваллуд ёфтани яке аз дигаре ва ё шахсони гуногун аз авлоди умумӣ аст. Барои бародарон ва хоҳарон авлоди умумӣ падар ва модар ва ё яке аз волидайн ҳисоб мешавад. Агар фарзандон дорои волидайнӣ умумӣ бошанд онҳо хешони айнӣ ва агар яке аз волидайнашон умумӣ аст, хешу табори угай номида мешаванд.

Ҳамсарон ҳамчун қоида хешу табор набуда, дар никоҳ қарор доранд, ки боиси бавучудоии муносибатҳои ақрабӣ мегардад. Дар зери мафҳуми ақрабо муносибати байни одамон дар натиҷаи иттифоқи никоҳӣ яке аз хешу табор фаҳмида мешавад. Ба монанди муносибати хешу табори шавҳар бо хешу табори зан ва баръакс, инчунин муносибати байни хешони зан ва шавҳар. Муносибатҳои ақрабӣ аз лаҳзаи бастанӣ ақди никоҳ бавучуд омада, то дар қайди ҳаёт будани зан ё шавҳар идома меёбад ва ба алоқаи хунӣ вобаста нест.

Аз ин рӯ фарқият байни хешу табор ва ақрабо дар он аст, ки хешу табор ин як авлод (доштани алоқаи хунӣ) буда, ақрабо ин алоқаи никоҳӣ ва ё ба таври дигар ғайрихунӣ аст. Масалан, падарарӯс, модарарӯс, хоҳарарӯс, додарарӯс, боҷа, язна, домод, зани ҳевар, баҷаи ҳевар ва ғайра ақрабо

⁸Маҳмудов М.А., Худоёров Б.Т. Тафсири Кодекси оилаи Ҷумҳурии Тоҷикистон.- Душанбе: «Эр-граф». 2010. С.45.

ҳисобида мешавад. Ба ғайр аз ин дар илми ҳуқуқи оилавӣ падарандар, модарандар, писарандар ва духтарандар ҳамчун ақрабони аз ҷиҳати ҳуқуқи оилавӣ аҳамиятдор эътироф карда шудааст.⁹

Гурӯҳбандии ҳешу табор аз нигоҳи ҳуқуқӣ тибқи м. 4 Кодекси оилаи ҚТ ва м. 1166-1168 Кодекси граждани ҚТ ба амал бароварда мешавад. Сабаб дар он аст, ки дар моддаи 4 ҚО ҚТ муқаррар шудааст, ки қонунҳои граждани дар танзими муносибатҳои шахсии ғайримолумулкӣ ва молумулкии байни аъзои оила истифода мешаванд, агар ин муносибатҳо бо қонунҳои оила танзим нагардида бошанд. Масъалаи гурӯҳбандии ҳешу табор дар моддаҳои 1166-1168 муқаррар шуда ба ягон меъёри қонунгузори оилавӣ танзим нашудааст. Дар асоси моддаҳои 1166-1168 Кодекси граждани ҚТ ҳешу таборро ба чунин гурӯҳҳо тасниф намудан мумкин аст:

1. Фарзандон (аз ҷумла фарзандхоншудагон) ва падару модар;
2. Бародару хоҳарон ва бобою бибӣ ҳам аз тарафи модар ва ҳам аз тарафи падар;
3. Фарзандони бародару хоҳарон (ҷиянҳо);
4. Бародару хоҳарони падару модарӣ (тағо, амак, хола ва амма);
5. Духтару писарони амма, хола, тағо ва амакӣ.

Дар фарқият аз ҳуқуқи оила дар ҳуқуқи граждани алоқаи ҳешу таборӣ асоси муайян намудани мерос аз рӯи қонун аст. Дар навбати аввал мероси қонуниро бо ҳиссаи баробар фарзандон (аз ҷумла фарзандхоншудагон), ҳамсарон ва падару модар, фарзандхондагони меросгузор ва ҳамчунин кӯдакони шахси вафоткарда, ки баъди вафоти ӯ таваллуд шудаанд, мегиранд. Набарагони меросгузор ва наслҳои онҳо бо ҳуқуқи пешниҳод мерос мегиранд. Ҳангоми набудани меросгирони навбати якум ҳуқуқи вориси қонуниро дар навбати дуюм бо ҳиссаи баробар бародару хоҳарони меросгузор ва ҳамчунин бобою бибӣ ҳам аз тарафи модар ва ҳам аз тарафи падар мегиранд. Фарзандони бародару хоҳарони меросгузор (ҷиянҳои меросгузор) бо ҳуқуқи пешниҳод мерос мегиранд. Ҳангоми набудани меросгирони

⁹ Маҳмудов М.А., Бобочонов И.Х., Бадалов Ш.К., Аҳмадҷонов И.Ғ. Ҳуқуқи оилавӣ.- Душанбе: «Эр-граф», 2011. С. 7.

навбатҳои якум ва дуюм ҳуқуқи меросгирии қонуниро дар навбати сеюм бо ҳиссаи баробар бародару хоҳарони падару модари (тағо, амак, хола ва амма) меросгузор мегиранд. Духтару писарони амма, хола, тағо ва амаки меросгузор бо ҳуқуқи пешниҳод ба мерос ҳуқуқ доранд.

Дар ҳуқуқи қиноятӣ ҳамсар ва ҳешовандони наздики шахси содирнамудаи қиноят барои хабар надодан дар бораи қиноят ва пинҳон доштани қинояти пешакӣ ваъданашудаи он ба ҷавобгари қиноятӣ кашида намешаванд.

Дар ҳуқуқи мурофиаи қиноятӣ (м. 6 КМЧ ҚТ) мафҳуми ҳешовандони наздик чунин баён ёфтааст: ҳешовандони наздик — падару модар, фарзандон, фарзандхондагон, фарзандхондашудагон, бародарон ва хоҳарон, бобо, бибӣ (модаркалон), набера, инчунин ҳамсар. Дар б. 3 қ. 2 м. 56 КМЧ ҚТ бошад муқаррар шудааст, ки ҳешовандони наздики гумонбаршуда, айбдоршаванда, судшаванда, ба шарте ки онҳо барои пурсиш ба сифати шоҳиди парвандаи мазкур розӣ нашуда бошанд, ба сифати шоҳид пурсида намешаванд.

Дар ҳуқуқи мурофиаи граҷданӣ мафҳуми ҳешу табор дар м. 286 КМГ ҚТ муқаррар шудааст. Тибқи он ба ҳайси ҳешу табори наздик ин падару модар, фарзандон, бародарон, хоҳарон сарфи назар аз он ки онҳо бо ҳам зиндагӣ мекунанд ё не баромад мекунанд.

Дар ҳуқуқи меҳнатӣ ба воситаи мафҳуми ҳешу табор маҳдудияти якҷоя қор қардани онҳоро муқаррар мекунанд. Дар як ташкилоти давлатӣ (воҳидҳои таркибӣ) ба вазифаи роҳбар, сармуҳосиб (муовинони ӯ) ва ҳазинадор якҷоя қор қардани шахсоне, ки байни худ алоқаи ҳешутаборӣ (волидон, зану шавҳар, бародарон, хоҳарон, писарон, духтарон, ҳамчунин бародарону хоҳарони волидон, фарзандони зану шавҳар) дошта бошанд ва агар қори онҳо ба итоату назорати бевоситаи ҳамдигарӣ алоқаманд бошад, манъ қарда мешавад.

Дар ҳуқуқи таъминоти иҷтимоӣ мафҳуми ҳешу таборӣ ҳангоми додани намудҳои алоҳидаи кӯмакпулӣ ва таъини нафақаи меҳнатӣ бинобар маҳрум шудан аз саробон, инчунин дигар намудҳои пардохтҳо истифода мешавад. Дар сурати пардохти руҳсатӣ ба зан барои нигоҳубини кӯдак то ба синни якунимсолагӣ расидани он барои ин мӯҳлат дар ҷои қор аз ҳисоби маблағҳои суғуртаи иҷтимоӣ ба андозаи 100

фоизи маоши ҳадди ақал ба \bar{y} кӯмакпулии ҳармоҳа барои нигоҳубини кӯдак пардохта мешавад. Ин намуди кӯмакпулӣ натавонанд ба зани дар асоси шартнома коркунанда, балки ба зани таҳсилкунанда, падари тифл, бибӣ, бобо ё дигар хешу табори кӯдак, ё васиё, ки кӯдакро воқеан нигоҳубин мекунад дода мешавад. Кӯмакпулӣ барои дафн дар сурати вафоти бекор, ки статуси бекорӣ дошта, кӯмакпулӣ бинобар бекорӣ мегирифт, кӯмакпулӣ барои дафн ба аъзои оилаи \bar{y} (шавҳараш, занаш, падараш, модараш, писараш, духтараш) ва ё ашхосе, ки хароҷоти маросими дафнро ба \bar{y} ҳада гирифтаанд, дода мешавад.

Дар баробари ин бояд такид намуд, ки тамоми қонунгузориҳои ҚТ ҳангоми муайяннамоии мафҳуми хешу табор, ақрабо, гурӯҳбандии онҳо бояд ба Кодекси оилаи ҚТ ҳавола намоянд.

Натиҷаи таҳлил ба мо имконият медиҳад, ки тақлифи дар Кодекси оилаи ҚТ ворид намудани моддаи алоҳида бо номи “Хешу табор, ақрабо ва гурӯҳбандии онҳо”-ро пешбинӣ карда дар он муқаррароти зайлро ҷой додан мувофиқи мақсад мешуморем:

“1. Хешу табор ин хешовандон бо шоҳаи мустақими поёнраванда ва болораванда (волидайн ва фарзандон, бобо, бибӣ ва наберагон), айнӣ ва угай (ки аз як падар ё модаранд), бародарон ва хоҳарон мебошанд.

2. Ақрабо муносибати байни одамон дар натиҷаи иттифоқи никоҳӣ яке аз хешу табор бавучудомада (паддарарӯс, моддарарӯс, хоҳарарӯс, додарарӯс, боҷа, язна, домод, зани ҳевар, бачаи ҳевар ва ғайра) аст.

3. Ҳамсарон ҳамчун қоида хешу табор набуда, дар никоҳ қарор доранд, ки боиси бавучудоии муносибатҳои ақрабӣ мегардад.

4. Хешу табор ба чунин гурӯҳҳо тасниф мегарданд:

а. фарзандон (аз ҷумла фарзандхоншудагон) ва падару модар;

б. бародару хоҳарон ва бобою бибӣ ҳам аз тарафи модар ва ҳам аз тарафи падар;

в. фарзандони бародару хоҳарон (ҷиянҳо);

г. бародару хоҳарони падару модарӣ (тағо, амак, хола ва амма);

ғ. духтару писарони амма, хола, тағо ва амакӣ”.

Адабиёт:

1. Сюзанн Ханиф. Что должен знать каждый об Исламе и мусульманах. Чикаго, 1979.
2. Махмудов М.А. Никоҳ: ҳуқуқ ва вазифаҳои ҳамсарон. - Душанбе: Маориф, 1996.
3. Новицкий И.Б. Римское право. М.: ТЭИС, 1997.
4. Новицкий И.Б. Претерский И.С. Римское частное право. М, Юристъ, 1997.
5. 200 Хадисов. Избранные высказывания и поступки Пророка Мухаммада // Под общей редакцией Ибрахима Б.Ф. Сулу. Киев, 2000.
6. Химматов Х.Н. Правовое регулирование имущественных отношений супругов: проблемы и перспективы развития.- Душанбе. «Эр-граф».2009.
7. Махмудов М.А., Худоёров Б.Т. Тафсири Кодекси оилаи Ҷумҳурии Тоҷикистон.-Душанбе. «Эр-граф». 2010.
8. Махмудов М.А., Бобочонов И.Ҳ., Бадалов Ш.К., Ахмадҷонов И.Ғ. Ҳуқуқи оилавӣ.-Душанбе: «Эр-граф», 2011.

Қурбоналиев Н. Ш.

Фишурда

Хешу таборӣ ва ақрабой:

проблемаҳои ҳуқуқӣ ва роҳҳои ислоҳ намудани он

Дар мақолаи мазкур яке аз масъалаҳои мубрами ҳуқуқи оилавӣ, мафҳуми хешу таборӣ ва ақрабой мавриди таҳлилу баррасӣ қарор дода шудааст. Бо дар назардошти адабиётҳои илмии ватанию хориҷӣ проблемаҳо баррасӣ карда шуда дар охир хулосаи муаллиф дар шакли пешниҳодҳо барои

мукаммал сохтани қонунгузории оилавии ҶТ пешниҳод гардидааст.

Курбоналиев Н. Ш.

Аннотация

Родня и родственники: правовые проблемы и пути его исправления

В статье рассматривается один из важнейших проблем семейного права, понятие родство и родственники . В соответствии с национальным и зарубежным научным литературам рассматриваются эти вопросы и в конце излагается заключения автора в виде предложений для совершенствование семейного законодательства РТ.

Kurbonaliev N. Sh.

The summary

Relatives and relatives: legal problems and ways of its correction.

In article is considered one of the most important issues of family law, the concept of kinship and family . In accordance with national and foreign scientific literature addresses these questions and at the end sets out the conclusions of the author in the form of suggestions for improvement of the family legislation of the Republic of Tajikistan.

**Амалишавии ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об
(дар иртибот бо шартномаи граждани-ҳуқуқии
обистифодабарӣ)**

Калидвожаҳо: шартномаи граждани-ҳуқуқӣ, шартномаи обистифодабарӣ, муштарӣ, муштариӣ фаръӣ, ташкилоти обтаъминкунанда

Ключевые слова: гражданско-правовой договор, договор водопользования, абонент, субабонент, водоснабжающая организация

Key words: civil law agreement, agreement of water-using, subscriber – client, sub-subscriber – client ne customer, sub-customer, water suppliers water-providing company

Дар муносибатҳои иқтисодии бозоргонӣ нақши шартномаи граждани-ҳуқуқӣ афзудааст, ки дар аксарияти ҳолатҳо ягона воситаи танзими муносибатҳои байни тарафҳо мебошад. Дар замони шӯравӣ низоми нақшавӣ амал мекард, санадҳои нақшавӣ характери аввалинро доштанд, вале шартнома нақши ҷирирасонро иҷро мекард.

Моҳияти шартномаи граждани - ҳуқуқӣ аз ҳама бештар дар он дида мешавад, ки он шакли асосӣ-ҳуқуқии инкишофи муносибатҳои молумулкӣ байни ҳамаи иштирокичиёни муомилоти граждани мебошад. Вобаста ба ин шартнома ҳамчун шакли ҳуқуқӣ аҳамияти васеъро дорад.

*Ассистенти кафедраи ҳуқуқи граждани ф-ти ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон

Ин ва дигар сифатҳои шартномаи граждани-ҳуқуқие, ки ҳангоми амалишавии ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд, ҳатман сабаби тақвияти нақши он ва васеъ шудани доираи таъбиқи он мебошад. Зеро шартномаи мазкур як ҷабҳаи васеи фаъолияти шаҳрвандонро инъикос мекунад.

Я. М. Нуриев танзими шартномавии муносибатҳои обистифодабариро чунин баҳо медиҳад. Мисол, ба ақидаи ӯ шартнома шартҳои ҳуқуқии зарурии таъмини бо самар барои оқилона истифода бурдан ва ҳифзи объектҳои обӣ мебошад.¹

Ҳамчунин муҳимияти нақши шартномаи граждани – ҳуқуқӣ дар танзими муносибатҳои дар ҷараёни амалишавии ҳуқуқи шаҳрванд ба истифодаи об ба вучуд омада, дастгирӣ ёфтааст. Қайд мегардад, ки дар мавриди амали кардани ҳуқуқ дар асоси шартнома барои ҳифзи манфиатҳои худ субъектон шароити мусоид фароҳам оварда мешавад. Муносибатҳои шартномавии обистифодабариро дар илм бо номи муносибатҳои, ки аз шартномаҳои таъмини мол (аз ҷумла об) тавассути шабакаи пайваста, бар меоянд, истифода мебаранд.²

Шартномаи обистифодабарӣ низ яке аз намудҳои алоҳидаи шартномаи граждани-ҳуқуқӣ буда, воситаи изҳори озодаи иродаи тарафҳо дар намуди ташкилот (обтаъминкунанда) ва муштарӣ (обистифодабаранда-истеъмолкунанда) мебошад. Шартнома дар соҳаи амалишавии ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об аз рӯи табиати ҳуқуқии худ яке аз гуногуннамудии шартномаи граждани-

¹ Нуриев Я.М. Гражданско-правовое регулирование водоснабжения: автореф. дис. канд. юрид. наук - Ашхабад, 1985. С.12.

² Корнеев С.М. Договор о снабжении электроэнергией между социалистическими организациями: автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 1953. С. 14; Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юридическая литература, 1975. С. 276; Шафир А.М. Энергоснабжение предприятий (правовые вопросы). М.: Юридическая литература, 1990. С. 7; Сейнаров Б.М. Правовые вопросы договора на снабжение электроэнергией предприятий и организаций. Алма-Ата, 1975.

хуқуқӣ буда, нисбат ба он қоидаҳои умумии аҳдҳои граждани татбиқ мегардад, ки тарафҳояш (ва ё яке аз тарафаш) соҳибкор мебошанд.

Дар сарчашмаҳои илмӣ оғози давраи ба вучуд омадани танзими шартномавии истифодабарии об муқаррар гардидааст. Мисол, қайд мегардад, ки кушишҳои ба тариқи шартномавӣ ташкил кардани муносибатҳои байни ташкилотҳои обтаъминкунанда ва истифодабарандагони об ҳанӯз дар солҳои 30-уми асри гузашта ба харҷ дода мешуданд. Дар аввали солҳои 50-ум бошад муносибатҳои мутақобилаи байни колхозҳо бо идораҳои низоми обтаъминкунӣ дар доираи шартномаҳои граждани -хуқуқии байни онҳо ба имзо расида, ба роҳ монда мешуд.³

Шартномаи граждани-хуқуқие, ки ҳангоми амалишавии хуқуқи шахрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд – ин аз ҳама бештар воситаи фаврӣ ва уҳдабароёнаи алоқаи байни ташкилоти обтаъминкунанда ва муштарӣ (истеъмолкунанда)мебошад. Бо ёрии шартномаи мазкур шахрвандон ва шахсони хуқуқӣ (истеъмолкунандагон) эҳтиёҷоти худро қонеъ мегардонанд, аз ҷумла эҳтиёҷоти маишӣ, истеҳсолӣ, соҳибкорӣ ва ғайра. Дигар тарафи шартномаи мазкур ташкилоти обтаъминкунанда мебошад, ки ҳангоми амаликунии ин намуди шартномаи граждани-хуқуқӣ даромади муайян ба даст меорад.

Шартномаи граждани-хуқуқие, ки ҳангоми амалишавии хуқуқи шахрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд, дар ҳолати тағйир ёфтани ҳаياتи истеъмолкунандагони оби нӯшокӣ, тағйир дода мешавад. Дар ин маврид қоидаҳои тағйир додани шартномаҳои граждани-хуқуқӣ нисбат ба шартномаи мазкур васеъ истифода бурда мешаванд.

³Шонасридинов Н. К вопросу о договорном регулировании отношений сферы водоснабжения // Государство и право. 2007. №4. С. 53-57.

Аз гуфтаҳои боло чунин бар меояд, ки нисбат ба шартномае, ки ҳангоми амалишавии ҳуқуқи шахрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд, пурра қоидаҳои умумии шартномаҳои граҷданӣ-ҳуқуқӣ татбиқ мешаванд. Аз он ҷумла, қоидаҳои шартномаҳои граҷданӣ-ҳуқуқӣ оид ба шартҳои муҳими шартнома (предмети шартнома ва дигар шартҳои, ки қонун ва ё шартнома муқаррар намудааст), оид ба шакли шартнома, оид ба табиати ҳуқуқии шартнома, оид ба оммавӣ будани шартнома, оид ба омехта будани шартнома ва ғайра.

Ин ва дигар сифатҳои шартномаи граҷданӣ-ҳуқуқие, ки ҳангоми амалишавии ҳуқуқи шахрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд, ҳатман сабаби тақвияти нақши он ва васеъ шудани доираи татбиқи он дар мавриди гузариш ба иқтисодиёти бозорӣ мебошад. Зеро шартномаи мазкур як ҷабҳаи васеи фаъолияти шахрвандонро қонеъ мегардонад.

Шартномаи граҷданӣ – ҳуқуқие, ки ҳангоми амалишавии ҳуқуқи шахрвандон ба истифодаи об ба вучуд меояд, тарафҳои хоси хуб дорад. Яке аз тарафҳои шартномаи мазкур ташкилоти таъминкунандаи об буда, ҷониби дигар муштарӣ баромад мекунад, ки қонунгузор истеъмолкунанда ном мебарад. Мафҳуми «истеъмолкунанда» ва «муштарӣ» мушобеҳ намебошанд, чигунае, ки беъзе муаллифон исбот мекунанд. Муштарӣ ҳамавақт истеъмолкунанда аст, аммо на ҳар як истеъмолкунанда – муштарӣ аст, зеро истеъмолкунанда мумкин аст муштарии иловагӣ бошад.⁴

Гузашта аз ин зарур аст, ки хусусиятҳои хоси шартномаи граҷданӣ-ҳуқуқие, ки ҳангоми амалишавии ҳуқуқи шахрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд, муайян намоем. Аз ҷумла:

⁴ Шафир А.М. Энергоснабжение предприятий. М., 1990. С. 42.

1. Хусусиятҳои шартномаи граждани-ҳуқуқӣ дар амалишавии ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об аз он иборат мебошад, ки шартномаи мазкур чараёни амалишавии хоси худро дорад, яъне тавассути шабакаи пайваста амалӣ карда мешавад. Об аз рӯи шартномаи граждани-ҳуқуқии ба вучуд омада (шартномаи обистифодабарӣ) мумкин аст фақат тавассути шабакаи пайваста гузаронида шавад, аз ин рӯ дар муносибатҳо аз рӯи таъмини об аҳамияти муҳим ҷанбаи технологӣ (шабакавӣ) дорад. Унсуре ҷудонопазирӣ шартномаи мазкури граждани-ҳуқуқӣ ин таъмини мол, яъне об аз рӯи қубур (шабака) мебошад, яъне агар расонидани мол тавассути шабакаи (қубури) пайваста сурат нагирад, пас шартномаи таъмини об (мол) тавассути шабакаи пайваста нест.

2. Ҳамчунин дигар хусусияти шартномаи граждани-ҳуқуқӣ дар амалишавии ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об аз он иборат аст, ки шартномае, ки ҳангоми амалишавии ин ҳуқуқи шаҳрвандон ба вучуд меояд, ба шартномаҳои омехта, оммавӣ, консенсуалӣ, дутарафа ва муздноқӣ граждани-ҳуқуқӣ дохил мешавад.

3. Муштарӣ аз рӯи шартномаи граждани-ҳуқуқии ба вучуд омада (шартномаи обистифодабарӣ) истеъмолкунандаи обе баромад мекунад, ки асбобу анҷоми техникӣ дошта, бо шабакаи ташкилоте пайваст мебошад, ки расонидани хизмат аз ҷониби ин ташкилот дар намуди таҳвили обро ба сифати намуди фаъолияти асосӣ дорад.

4. Шартномаи граждани-ҳуқуқии зикргардида (шартномаи обистифодабарӣ) байни ташкилоти обтаъминкунанда ва муштарӣ (истеъмолкунанда) баста мешавад, вале метавонад категорияи махсуси истеъмолкунадае ҷой дошта бошад, ки тарафи шартномаи обистифодабарӣ намебошад – ин муштариифарӣ (субабонент) мебошад.

Муштарии фарӣ – истеъмолкунандаи об, ки дастгоҳҳои қабули обро дорад ва обро дар асоси шартномаи истифода мебарад, ки бо муштарии асосӣ баста шудааст. Бо вучуди ин қонунгузори амалкунанда меёрҳои саххро муқаррар накардааст, ки ҳолати ҳуқуқии муштариифарӣ-ро ҳаммаъно муайян намояд, вобаста ба ин дар таҷриба саволҳои гуногун ба вучуд меоянд, ки ҳалкуниро металабанд.

Муштарии фаръӣ (субабонент) шахси воқеӣ ва ҳуқуқие мебошад, ки аз шабакаҳои обтаъминкунӣ об гирифта, партовобҳоро ба шабакаи канализатсияи муштарии ташкилот мепартояд.

5. Муштариеи фаръӣ дар шартномаи граждани-ҳуқуқии ҳангоми амалишавии ҳуқуқи шахрвандон ба истифодабарии об ба вучудомада, барои истифодаи оби нӯшокӣ ва баровардани партовобҳо бо муштарие, ки алақай бо ташкилоти обтаъминкунанда шартнома дорад, шартнома мебанданд. Ҳамаи маълумотҳо оид ба муштариеи фаръӣ бо нишон додани номгӯи онҳо, мансубияти идорӣ, маълумотҳо дар бораи хароҷоти оби нӯшокӣ ва партовобҳо, мавҷуд будани таҷҳизоти баҳисобгирии об ва дигар маълумотҳо, аз ҷониби муштарӣ дар замимаи шартнома, ки байни муштарӣ ва корхона баста шудааст, оварда мешаванд (банди 13 Қоидаҳои истифодабарии системаҳои коммуналии обтаъминкунӣ ва канализатсия дар Ҷумҳурии Тоҷикистон).⁵

Агар ба муштарие, ки бо корхона шартнома дорад, муштариеи фаръӣ пайваस्त шуда бошанд, ҳисобу китоб барои оби ба онҳо додашуда ва баровардани партовобҳо аз тарафи муштарии фаръӣ бо муштарӣ тариқи шартномаи ҷудогона, ки байни онҳо баста шудааст, ба роҳ монда мешавад.

6. Танҳо дар сурати мавҷудияти розигии ташкилоти таъминкунандаи об муштарӣ мумкин аст обе, ки аз ташкилоти обтаъминкунанда тавассути шабакаи пайваста қабул намудааст, ба муштарии иловагӣ диҳад ва оби партовро аз ӯ қабул намояд. Дар ин ҳолат таркиби мураккаби алоқаи шартномавӣ ба вучуд меояд. Чунончӣ, муносибати байни ташкилоти обтаъминкунанда ва муштариро шартномаи обистифодабарӣ танзим мекунад, аммо муносибати байни муштарӣ ва муштариифаръӣро аз рӯи

⁵ Қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 30 апрели соли 2011, № 234 “Дар бораи тасдиқ намудани Қоидаҳои истифодабарии системаҳои коммуналии обтаъминкунӣ ва канализатсия дар Ҷумҳурии Тоҷикистон” (б.13).

қиёс бо шартномаи таъмини барқ мумкин аст, шартномаи алоҳидаи обистифодабарӣ номид.

7. Дигар хусусияти шартномаи граждани-ҳуқуқие, ки ҳангоми амалишавии ҳуқуқи шахрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд (шартномаи обистифодабарӣ) дар он дида мешавад, ки дар мавриди иштироки муштарии иловагӣ, муштарии асосӣ аз як тараф дар назди ташкилоти обтаъминкунанда ҳамчун истеъмолкунандаи об баромад мекунад ва бинобар ин барои иҷро накардан ва ё номатлуб иҷро кардани уҳдадориҳои муштарии фаръӣ ҷавобгарӣ дорад; аз тарафи дигар дар назди муштарии фаръӣ вай ба сифати ташкилоти обтаъминкунанда баромад мекунад, яъне барои оқибати вайрон кардани уҳдадориҳои худ ҷавобгарӣ дорад. Дар сурати бастании шартномаи обистифодабарӣ тарафҳо аз ҳуқуқи муқаррар кардани дигар тартиби иҷрои уҳдадорӣ ва татбиқи ҷавобгарӣ барои вайрон кардани уҳдадориҳо, маҳрум намегарданд (мисол, дар намуди муқарраркунии ноустуворона, пардохти давра ба давраи маблағи об ва ғ.).

Нуқтаи назар ба назар менамояд, ки муносибат байни ташкилоти обтаъминкунанда ва муштарӣ, муштарӣ ва муштарии иловагӣ ягон фарқият надорад, яъне охириро (шартномаи байни муштарӣ ва муштарии иловагӣро) шартнома ба истифодаи об номидан асос нест.⁶ Аммо дар сурати муфассал тадқиқ намудан, фарқият ёфт мегардад. Якум, дар Қоидаҳои истифодабарии системаҳои коммуналии обтаъминкунӣ ва канализатсия дар ҚТ қайд мегардад, ки шабакаи обтаъминкунӣ ва канализатсияи муштарӣ бояд ба низоми марказии ташкилоти хоҷагии обтаъминкунанда ва канализатсия бевосита пайваст бошад, яъне муштарӣ бояд дар сарҳади шабакаи обтаъминкунӣ ва канализатсионӣ бошад. Гузашта аз ин, шабакаи обтаъминкунӣ ва канализатсия ба муштарӣ, ба ҳуқуқи моликияти, пешбурди хоҷагидорӣ ва ё идоракунии оперативӣ дохил мешавад, ба муштарии фаръӣ онҳо ба ҳуқуқи иҷора ва ё дигар уҳдадорӣ

⁶Повная М.В. Защита прав бытовых потребителей в обязательствах снабжения товарами через присоединенную сеть: дис. ... на соис.учен.степ.канд.юрид.наук. -Рязань - 2010. С. 29.

дохил мешаванд, аммо на ҳуқуқи молумулкӣ (ашёӣ). Дуввум, шартномаи обистифодабарӣ ба вучуд омадани муносибатҳои шартномавӣро маҳз бо ташкилоти хоҷагии обтаъминкунӣ ва канализатсия муқаррар мекунад ва шартномае, ки бо дигар шахс муштарии асосӣ ба амал мебарорад, вай ҳамчун шартномаи маҳсулотсупорӣ оддӣ тасниф карда мешавад. Дар обистифодабарӣ (ташкилоти обтаъминкунанда дар назар аст) доимо субъектони махсус иштирок мекунанд, ки шакли махсуси ташкилӣ-ҳуқуқӣ доранд. Гузашта аз ин шартномае, ки бо муштарии фаръӣ баста мешавад, оммавӣ намебошад, барои онки ин фаъолият барои онҳо асосӣ нест ва баъзан характери тасодуфӣ дорад. Яъне, шартномае, ки муштарӣ ва муштарии фаръӣ амалӣ мекунанд, шартномаи обтаъминкунӣ номидан номумкин аст, ин шартномаи маҳсулотсупорӣ аст. Ва баръакс, шартномае, ки муштарӣ ва муштарии фаръӣ оид ба қабули оби партов ба амал мебароранд, мумкин аст ҳамчун шартномаи обпартоӣ ном бурд, зероки мазмуни асосии хизматрасонии зикргардида – ба дигар тараф гардонидани оби партов мебошад.

Ғайр аз муштарӣ тарафи дигари шартномаи граждани-ҳуқуқии обистифодабарӣ ташкилоти обтаъминкунанда мебошад. Мафҳуми ташкилоти обтаъминкунанда дар Қонуни ҚТ «Дар бораи оби нӯшокӣ ва таъмини об»⁷ муқаррар гардидааст. Мувофиқи моддаи 1-уми қонуни мазкур «ташкилотҳои таъмини оби нӯшокӣ – шахсони ҳуқуқие, ки шабакаи мутамарказ ё ғайримутамаркази таъмини оби нӯшокиро идора менамоянд», вале ин гуфта пурра моҳияти ташкилоти мазкурро намерӯшояд. Яъне чи гуна ташкилот будани ӯро, характери тичоратӣ ва ё ғайритичоратӣ доштани ӯро ва дигар махсусиятҳои ин ташкилотро. Ба сифати ташкилоти обтаъминкунанда мумкин аст ташкилотҳои тичоратӣ, ки додани обро аз системаҳои обтаъминкунӣ ба

⁷ <http://www.mmk.tj/legislation/base/> (рӯзи дастрасӣ: 21.04. с. 2014).

шаҳрвандон ва ташкилотҳо амалӣ менамоянд, баромад мекунанд. Ташкилотҳои хоҷагии обтаъминкунӣ – канализатсионӣ дар замони ҳозира бештар шакли ташкилӣ – ҳуқуқии корхонаҳои воҳид (унитарӣ) -ро доранд (мисол, КВД «Обу корези ш. Душанбе»).

Барои фаъолият аз рӯи обтаъминкунӣ ва обпартоии марказӣ мавҷудияти шартҳои техникӣ, ки моҳияти иҷозатнома ро ифода мекунанд, лозим мебошад. Дар адабиёти илмии сивилистӣ ва таҷриба муносибат бо фаъолияти иҷозатномавӣ якмаъно нест – чараён аз маъқул доништан то пурра қабул накардан мавҷуд аст. Оид ба фаҳмиши фаъолияти иҷозатномавӣ ҳамчун маҳдудияти озодии соҳибкорӣ ягон кас баҳс намекунанд, аммо на инро муайян мекунанд. Дар обтаъминкунӣ ва обҳои партов (водоотведения), ки ин фаъолият бо бехатарии давлат ва шаҳрвандон вобаста карда мешавад, мақсади асосии фаъолияти иҷозатномавӣ баҳои қобилияти ташкилоте, ки ин фаъолиятро бо таъмини риояи ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунии истеъмолкунандагон, дигар шаҳрвандон ва ташкилотҳо амалӣ менамояд, нақши муҳимро мебозад.⁸

Санади меъёрии махсус оид ба иҷозатдиҳии фаъолият аз рӯи обтаъминкунӣ ва қабули обҳои партов аслан мавҷуд нест. Бо вучуди ин, Қонуни ҚТ “Дар бораи иҷозатномадиҳӣ ба баъзе намудҳои фаъолият» ҳамчун объекти иҷозатномадиҳӣ чунин намуди фаъолиятро муқаррар накардааст. Моро зарур аст муайян намоем, ки оё гирифтани иҷозатнома барои мақомотҳои бо системаи марказии обтаъминкунӣ ва канализатсия пайваस्तбуда зарур аст ва ё барои ҳамаи обтаъминкунандаҳое, ки ба системаи марказӣ пайваस्त намебошанд? Ҳамчунин, зарурат дар муайян кардани он, ки дар асоси кадом меъёри қонуни

⁸Воронов А.Ф., Трофименко И.Н. Некоторые проблемы лицензирования // Юридический мир. 1998. № 5. С.30; Цихоцкая А.И. Государственное управление: проблемы теории, истории, практики, преподавания. Ростов-на-Дону, 1993. С.162-163; Кудашкин В.В. Правовые аспекты института лицензирования хозяйственной деятельности // Журнал российского права. 1999. № 1. С.129.

гирифтани иҷозатнома аз тарафи мақомоти обтаъминкунанда талаб карда мешавад? Оид ба ин масъала бояд гуфт, ки нисбат ба ҳамаи ташкилотҳое, ки ба фаъолияти обтаъминкунӣ машғул мебошанд, чихеле, ки қайд гардид гирифтани шартҳои техникӣ шарт аст, ки моҳияти иҷозатномаро ифода мекунанд. Новобаста аз он ки Қонуни ҚТ “Дар бораи иҷозатномадиҳӣ ба баъзе намудҳои фаъолият” иҷозатномадиҳии фаъолияти обтаъминкуниро муқаррар накардааст, дар асоси шартҳои техникӣ-иҷозатнома фаъолият намудани ташкилотҳои обтаъминкунанда, ҳам аз меъёрҳои қонуни мазкур ва аз меъёрҳои дигар санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣ бармеояд, ки ташкилотҳои таъминкунандаи об дар асоси шартҳои техникӣ-иҷозатнома фаъолият менамоянд. Аз ҷумла, Кодекси оби ҚТ, Қонуни ҚТ “Дар бораи оби нӯшокӣ ва таъмини он”, Қонуни ҚТ “Дар бораи таъмини амнияти санитарии эпидемиологии аҳоли”, Қоидаҳои истифодабарии системаҳои коммуналии обтаъминкунӣ ва канализатсия дар ҚТ ва ғайра. Аммо ин муқарраротҳо табиати иҷозатномавии ин намуди фаъолиятро шубҳаовар нишон медиҳанд. Аз ин рӯ, зарур мешуморем, ки дар меъёри м. 17, Қонуни ҚТ “Дар бораи иҷозатномадиҳӣ ба баъзе намудҳои фаъолият” меъёри алоҳида оид ба гирифтани иҷозатнома барои истеҳсол ва фурӯши маҳсули об муқаррар карда шавад.

Дар вобастагӣ бо гуфтаҳои боло, чунин аломатҳои шартномаи граждани-ҳуқуқие, ки ҳангоми амалишавии ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд, метавонем муайян намоем:

1) мавҷудияти предмети хоси шартнома (моли маҳсус, ки бо тартиби муайян расонида мешавад);

2) ҳайати субъективии маҳсус (ташкилоти таъминкунанда ва муштарӣ);

3) мақсади маҳсус-истеъмоли об барои мақсадҳои маишӣ ва ё соҳибкорӣ, истеҳсоли ва ғайра.

Адабиёт:

1. Шонасурдинов Н. К вопросу о договорном регулировании отношений сферы водоснабжения // Государство и право. 2007. №4.
2. Нуриев Я.М. Гражданско-правовое регулирование водоснабжения: автореф. дис. ... канд. юрид. наук:(Электронный ресурс) - Ашхабад, 1985.
3. Корнеев С.М. Договор о снабжении электроэнергией между социалистическими организациями. Автореф. дис. канд. юрид. наук. (Электронный ресурс)- М., 1953.
4. Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юридическая литература, 1975.
5. Шафир А.М. Энергоснабжение предприятий (правовые вопросы). (Электронный ресурс)-М.: Юридическая литература, 1990.
6. Сейнароев Б.М. Правовые вопросы договора на снабжение электроэнергией предприятий и организаций. Алма-Ата, 1975.
7. Повная М.В. Защита прав бытовых потребителей в обязательствах снабжения товарами через присоединенную сеть. дис. на соис.учен.степ.канд.юрид.наук. (Электронный ресурс). -Рязань -2010.
8. Воронов А.Ф., Трофименко И.Н. Некоторые проблемы лицензирования // Юридический мир. 1998. № 5.
9. Цихоцкая А.И. Государственное управление: проблемы теории, истории, практики, преподавания. Ростов-на-Дону, 1993.
10. Кудашкин В.В. Правовые аспекты института лицензирования хозяйственной деятельности // Журнал российского права. 1999. № 1. (Электронный ресурс).

Саидов Х.М.

Фишурда

Амалишавии ҳукуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об

**(дар иртибот бо шартномаи граждони-ҳукуқи
обистифодабарӣ)**

Дар мақола моҳияти шартномаи граждани-хуқуқӣ дар амалишавии хуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об баррасӣ гардида, нақши мусбати ин шартнома муайян шудааст. Ҳамчунин муаллиф хусусиятҳои хоси ин шартнома-ро, ки ҳангоми амалишавии хуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд, кушодааст.

Саидов Х.М.

Аннотация

Осуществление права граждан на водопользование (по гражданско-правовому договору водопользования)

В статье исследуется сущность гражданско – правового договора в осуществлении права граждан на водопользование и определение позитивной роли данного договора. Так же, автор раскрывает особенности данного договора при осуществлении права граждан на водопользование.

Saidov H.M.

The summary

The implementation of citizens rights on water - using (in relation to acivil law agreement of water-using)

In the article the essence of civil-legal agreement is researched on implementation of the rights of citizens in use of water, the positive role of civil-legal agreement is defined. The author opens specific featured of civil-legal agreement that causes during implementation of citizens' rights in use of water.

V. Комментарий V.Тафсир

Гаюров

Ш. К.*

Краткое разъяснение Закона РТ «О приватизации государственной собственности в Республике Таджикистан»

*Зав. каф. гражданского права юрид., ф – та Таджикского национального университета, проф.

Закон РТ «О приватизации государственной собственности в Республике Таджикистан» был принят 16. 05. 1997г., № 464. В настоящее время действует в редакции Закона РТ от 22. 05. 2002г., N4, от 8. 12. 2003г., N 71, от 26. 03. 2009г., №497. По своей юридической природе упомянутый Закон относится к категории межотраслевых, комплексных законов, так как в нём закреплены нормы нескольких отраслей права (административного, финансового, гражданского и других).

В Законе, которая состоит из 17 статей, в общем порядке раскрывается его предметная направленность. По смыслу ст. 1 предметом регулирования настоящего Закона является отношения между государством в лице уполномоченных им органов и юридическими, физическими лицами в процессе приватизации государственной собственности. Однако на самом деле не всякий субъект имущественного оборота может участвовать в процессе приватизации. Определение полномочий Правительства и местных Маджлисов народных депутатов в регулировании этих отношений выступает важным моментом не допущения дублирования полномочий.

Существуют различные теоретические конструкции приватизации (английский, американский, социальная модель приватизации, акционирования крупных государственных предприятий, малая приватизация и т. д.), при этом настоящий Закон придерживается в основном возмездной приватизации. Хотя по смыслу ст. 2 приватизация означает осуществляемая государством деятельность по передаче в установленном порядке принадлежащего ему права собственности юридическим и физическим лицам. Не секрет, что передача права собственности может осуществляться и на безвозмездной основе, что не детализировано в Законе.

Источником регулирования приватизации являются, прежде всего, Конституция РТ, ГК РТ и другие законы,

правовые акты Президента, Правительства РТ и органов местной власти. Применение указанных норм должны соответствовать следующим руководящим началам, то есть принципам приватизации:

- законность;
- гласность;
- равенство прав граждан на получение доли в имуществе, подлежащим приватизации;
- конкурентность;
- правопреемство.

Уполномоченные государством органы в сфере приватизации являются: в отношении республиканской собственности – Правительство РТ; в отношении собственности Горно – Бадахшанской автономной области, областей, городов, районов – соответствующие Маджлисы народных депутатов и, в пределах компетенции, председатели местных органов государственной власти.

По смыслу ст. 6. настоящего Закона полномочия Правительства РТ в сфере приватизации заключается в следующем: обеспечение управления процессом приватизации государственной собственности в РТ; утверждение программы приватизации государственной собственности; установление порядка и методов оценки приватизируемых объектов; принятие иных решений по вопросам приватизации. Полномочия местных Маджлисов народных депутатов и председателей местных органов государственной власти по вопросам приватизации коммунальной собственности определяется Конституционным законом о них и Правительством РТ.

Если предметом приватизации является передача права собственности от государства частному лицу, ее объектом являются:

– все виды имущества государственных предприятий, а также право землепользования, право требования, долги, исключительные права, принадлежащие предприятию как юридическому лицу;

– производственные и непроизводственные подразделения и структурные единицы государственного предприятия, как имущественного комплекса, приватизация которых не нарушает технологический цикл;

– отдельное (выделенное, специально предназначенное для приватизации) имущество государственного предприятия;

– акции, принадлежащие государству.

Эти объекты становятся объектом приватизации с момента вынесения решения о приватизации уполномоченными государственными органами. Это важное обстоятельство для оценки стадий приватизаций, так как оно по нашему мнению начинается именно с принятия соответствующего законного решения. Одновременно существуют объекты, не подлежащие приватизации.

Не подлежат приватизации объекты, являющиеся в соответствии со ст. 13 Конституции РТ исключительной собственностью государства, а также объекты исторического наследия и национального достояния, здания и сооружения органов государственной власти и управления и органов местной власти, системы водоснабжения питьевой водой, оборонные предприятия, предприятия по захоронению радиоактивных отходов, а также имущество ГЭСов "Нурек", "Рогун" и ГУПа "Таджикская алюминиевая компания" (ТалКо). Приватизация объектов, обеспечивающих жизнедеятельность экономики городов и

районов объекты топливно – энергетического комплекса, водохозяйственные сооружения, (за исключением системы водоснабжения питьевой водой) железнодорожные пути и автодорожные коммуникации, сети связи; объекты здравоохранения и образования осуществляются по решению Правительства РТ

Перечень объектов, которые в соответствии с настоящим Законом не

подлежат приватизации, утверждается Правительством РТ.

В качестве другой стороны приватизации (покупателями) могут выступать частные лица. Таковыми не являются юридические лица в уставном фонде которых доля государства превышает 25 процентов.

Порядок участия иностранных физических и юридических лиц в приобретении государственной собственности определяется Правительством РТ. В соответствии с ст. 11 указанного Закона продажа объектов приватизации осуществляется в следующих формах:

- продажи на торгах;
- по индивидуальному проекту приватизации на конкурсной основе.

Определение форм и условий приватизации, порядка проведения торгов, а также утверждение индивидуальных проектов приватизации

осуществляются Правительством РТ. Торги проводятся в виде аукциона или тендера. До проведения торгов продавец обязан по требованию покупателя предоставить исчерпывающую информацию о приватизируемом объекте. Особо важные и важные объекты, перечень которых утверждается Правительством РТ, приватизируются по индивидуальным проектам. В них излагаются всесторонний

анализ деятельности и конкурентоспособности объекта; оценка стоимости его имущественного комплекса; определяется размер подлежащего продаже государственного пакета акций; система предлагаемых организационно – структурных, технологических и других преобразований объекта; выбор вида приватизации. Оно после проверки утверждается Республиканской комиссией по приватизации объектов государственной собственности по индивидуальным проектам. Контроль за выполнением условий договора купли – продажи объектов государственной собственности по индивидуальным проектам осуществляется соответствующим уполномоченным органом по управлению государственным имуществом РТ.

В целях обеспечения социальной справедливости и равных стартовых условий для участия в приватизации, возмещения гражданам их вклада в создание государственного имущества могут быть использованы приватизационные ценные бумаги, которые дают право его владельцам на определенную долю в государственной собственности. Условия выпуска, порядок обращения и использования приватизационных ценных бумаг устанавливаются Правительством РТ.

Продажи принадлежащих государству пакетов акций следующих акционерных обществ осуществляется на основе тендера (конкурса) в соответствии с индивидуальным проектом приватизации: акционерных обществ, приватизация которых осуществляется по постановлению Правительства РТ; акционерных обществ, занимающих доминирующее или монополистическое положение на внутреннем рынке РТ; акционерных обществ, оказывающих существенное влияние на социально – экономическое положение РТ.

Приватизация акционерных обществ, оказывающих существенное влияние на социально – экономическое положение РТ осуществляется с определёнными инвестиционными или социальными условиями и обязанностями, которые должны соблюдаться покупателем. Продажа принадлежащих государству акций открытых акционерных обществ производится только в случае, если размер покупаемых акций обеспечивает покупателю возможность эффективного управления акционерным обществом, позволяющая выполнить взятые на себя обязательства по условиям тендера.

В целях защиты наиболее важных стратегических интересов государства Правительство РТ при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества либо принятии решений о продаже находящихся в государственной собственности акций акционерных обществ в исключительных случаях может принимать решение об использовании в отношении указанных открытых акционерных обществ специального права на участие РТ в управлении указанными открытыми акционерными обществами (специальное право – "золотая акция"). Перечень открытых акционерных обществ, в которых применяется специальное право, утверждается постановлением Правительства РТ. Правительство РТ после принятия решения об использовании специального права, назначает своего представителя в Совет директоров открытого акционерного общества и это право должно быть предусмотрено Уставом соответствующего акционерного общества. Акционерное общество, в отношении которого принято решение об использовании специального права, обязано уведомлять о сроках проведения общего собрания акционеров и повестке дня представителя государства в порядке, установленном законодательством РТ. Специальное право дает своему обладателю – Правительству РТ право запрета при принятии общим собранием акционеров решения

по следующим вопросам: о внесении изменений и дополнений в устав акционерного общества или об утверждении устава акционерного общества в новой редакции; о реорганизации акционерного общества; о ликвидации акционерного общества; о заключении крупных сделок и сделок, в отношении которых имеется заинтересованность в заключении акта, которые согласно уставу акционерного общества требуют согласия общего собрания акционеров; при принятии решений, которые имеют особое значение для экономики.

Уполномоченный орган, представляющий государство, имеет право получать у держателя реестра ценных бумаг акционерного общества, в котором государство имеет специальное право, данные об наименований держателей ценных бумаг акционерного общества, зарегистрированных в настоящем реестре, о количестве, категории (типе) и номинальной стоимости принадлежащих им ценных бумаг.

Решение о прекращении специального права принимает Правительство РТ. Данное привилегированное право действует до принятия решения о его прекращении. При этом одновременное закрепление акций акционерного общества в государственной собственности и использование в его отношении специального права не допускаются. Специальное право не подлежит замене на акции акционерных обществ, в отношении которых принято решение об использовании указанного права.

Согласно ст. 15 анализируемого Закона право собственности на приватизированный объект возникает с момента государственной регистрации права собственности в установленном законом порядке. Документом, подтверждающим право собственности частного лица, является Свидетельство о регистрации права собственности, выдаваемое нотариальной конторой

по месту нахождения проданного объекта. Документом, подтверждающим право собственности на проданные акции, является свидетельство о владении акциями акционерных обществ, выдаваемое уполномоченным Правительством РТ органом по ведению и хранению реестра держателей ценных бумаг. Из диспозиции ст. 16 Закона вытекает, что средства от приватизации поступают в Государственный бюджет РТ. Часть средств, поступивших за счет аренды государственного имущества и дивидендов от государственных пакетов акций акционерных обществ, в целях повышения функциональных возможностей и улучшения материально – технического обеспечения, могут быть оставлены в распоряжении уполномоченного органа по управлению государственным имуществом РТ. Объем и порядок использования этих средств определяется Правительством РТ. Члены трудового коллектива приватизируемого государственного предприятия и другие заинтересованные лица должны иметь необходимую информацию о ходе приватизации. Поэтому ст. 16 (1) комментируемого Закона возлагает на организаторов торгов обязательства по распространению информации о ходе приватизации государственной собственности в СМИ. Как принято в законотворческой практике в последней статье закона, а это в нашем случае ст. 17. предусматривается ответственность за нарушение комментируемого Закона. Этим положением завершается текст указанного Закона. Речь идет о юридической ответственности, которая играет весомую роль в реализации тех позитивных возможностей заключенных в тексте Закона. В этом и состоит регулятивная сила ретроспективной ответственности, что в данном случае означает возложения на нарушителя Закона лишений личного или имущественного характера (гражданская, административная или уголовная ответственность) в зависимости от опасности совершенного правонарушения.

Без эффективно действующего механизма юридической ответственности нормы, определяющие приватизационное право и монополизацию экономики РТ, носят декларативный характер. Более того, в условиях надлежущего правового регулирования приватизационных отношений юридическая ответственность приобретает двойную направленность. Во – первых, она направлена на защиту прав участников приватизации, во – вторых, на надежную охрану общественного правопорядка от нарушений в сфере государственной собственности. Именно поэтому в современных условиях перехода от постсоветского общества к обществу креативной экономики и права юридическая ответственность за правонарушения является наиболее острой проблемой юридической науки и правоприменительной практики. Большое значение приобретают проблемы охраны права частной собственности граждан и юридических лиц, что во многих сферах жизнедеятельности (прежде всего в частном секторе жилищного фонда, выделении земельного участка под строительство, признание приватизационных сделок недействительным и т. д.) надлежущим образом не соблюдается. Недостаточно провозгласить, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, необходимо создать действенный механизм для осуществления и охраны права частной собственности как основа демократизации общества и государственной политики.

Қироншоҳи

Шарифзода*

Ҳолати журналист дар муруфиаҳои судӣ бояд мушаххас бошад

* Раиси Шӯрои ВАО – и Ҷумҳурии Тоҷикистон

Раиси Шӯрои ВАО-и ҚТ хостори мушаххас гардидани ҳолати (статуси) журналист дар раванди муурофияҳои ошқорони судӣ шуд.

Раиси Шӯрои ВАО-и ҚТ Қироншоҳи Шарифзода дар зимни саволу ҷавоб ва суҳанронӣ дар ҷаласаи Пленуми Суди Олии ҚТ, ки рӯзи 29 сентябри соли ҷорӣ масъалаҳои «Оид ба татбиқи меъёрҳои Конституцияи (Сарқонуни) ҚТ хангоми амалӣ намудани адолати судӣ» ва «Дар бораи ошқоро будани муҳокимаи судӣ ва ҳуқуқи дастрасӣ ба иттилоот оид ба фаъолияти судҳо»-ро баррасӣ мекард, бо ёдоварӣ аз ихтилофоти муқаррароти қонунҳои ҷорӣ, пешниҳод намуд, ки то мучиби тағйиру иловаҳо гардидани қонунҳои муурофиявӣ, ақаллан дар қарори Пленуми Суди Олии ҚТ ҳолати журналист дар рафти муҳокимаи ошқорони судӣ мушаххас гардад.

Ба ақидаи Раиси Шӯрои ВАО-и ҚТ, меъёрҳои Кодекси муурофиявии граждании ҚТ (М.11, қ.3), Кодекси муурофиявии ҷиноятӣ ҚТ (М.173, қ.5), Кодекси муурофиявии иқтисодии ҚТ (М.153, қ.3), «ба дигар шахсони иштирокчии муурофия ва шахрвандони дар маҷлиси кушодаи судӣ ҳузурдошта», «шахсони иштирокчии маҷлиси ошқорони суд», «шахсони дар толори суд ҳузурдошта», ҳақ медиҳанд дар шакли хаттӣ ҷараёни муҳокимаи судиро сабт кунанд, вале барои истифодаи воситаҳои аксбардорӣ, сабти аудио, видео, пахши ҷараёни маҷлиси судӣ тариқи радио ва телевизионро танҳо бо иҷозати суд метавонанд амалӣ намоянд. Чунин муқаррарот албатта, барои дастрасии мустақими шахрвандон ба иттилоот аз мақомоти судӣ, амри муҳим ва меъёрҳои рӯхияи демократӣ доштаи қонунҳои муурофиявӣ ҳастанд.

Вале дар ҳоле ки санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ эътирофнамудаи Тоҷикистон, Конституцияи ҚТ, ба ҳар кас озодии баён, аз ҷумла ҳуқуқи истифодаи воситаҳои ахборро кафолат додаанд ва дар ин замина Қонуни ҚТ «Дар бораи матбуоти даврӣ ва дигар воситаҳои ахбори омма» барои

намояндагони ВАО ҳуқуқи бештари дастрасӣ ба иттилоотро фароҳам овардааст, дар рафти ошкоро будани муҳокимаи судӣ ҳолати журналист ба тафовут аз «шахсони дар толори суд ҳузурдошта», бояд мушаххас бошад. Зеро журналист дар толори мурофиаи судӣ на ба ҳайси алоқаманди ягон ҷониби қазия, на ҳамчун тамошоғари сахнаи мочаро, балки чун шахси иҷрокунандаи вазифаи касбӣ ҳузур дошта метавонад ва дар шароити чандрасонаӣ будани ВАО, ӯ вазифадор аст ба хотири расонидани иттилои ғаврӣ, дақиқу сахех, дар баробари қаламу блокнот, аз воситаҳои гуногуни техникаи сабти аудиовизуалӣ истифода барад.

Бо вучуди баъзе нофаҳмиҳо ва андешаҳои муқобилони ин гуна пешниҳод, меъёри тавсиявии Пленуми Суди Олии ҚТ «таҳти мафҳуми ошкоро будани муҳокимаи судӣ ин имконияти ба толори маҷлиси судӣ ворид шудани шахсоне, ки иштирокчии парванда намебошанд, аз ҷумла намояндагони воситаҳои ахбори омма ва дар маҷлиси ошкорои судӣ ҳузур доштани онҳо, таъмини ҳуқуқи онҳо ҷиҳати дар шакли хаттӣ сабт кардани ҷараёни мурофиаҳои судӣ, инчунин ба навори магнитофон сабт кардани мурофиаи ҷиноятӣ ва истифодаи воситаҳои аудиоӣ дар мурофиаҳои маъмурӣ, танҳо бо иҷозати раисикунанда ва розигии тарафҳо истифодаи воситаҳои аксбардорӣ, сабти аудио, видео, пахши ҷараёни маҷлиси судӣ тариқи радио ва телевизион дар мурофиаҳои граждани (оилавӣ) ва маъмурӣ, суратгирӣ ва сабти видео дар мурофиаи ҷиноятӣ фаҳмида мешавад», қобили қабул доништа шуд.

Раиси Шӯрои ВАО-и ҚТ аз рафти ҷаласаи Пленуми Суди Олии ҚТ изҳори қаноатмандӣ намуда, ҳамзамон изҳор дошт, ки ба чунин ҷаласаҳои вобаста ба татбиқи қонунҳои соҳа ихтисосёфтаи мақомоти судӣ даъват намудани намояндагони нашрияҳои мустақил низ, ба самаранокии кори журналистон ва дар маҷмӯъ, ба манфиати ҷомеа мебуд.

VI. Такриз VI. Рецензия

Павленко Е. М.*

Рецензия на монографию: Насурдинов Э.С. Правовая культура: теоретико-методологический аспект: Монография / Э.С. Насурдинов – Душанбе: Эр-граф, 2013.- 160 с.

Правовая культура является чрезвычайно ёмкой и сложной по содержанию категорией юридической науки, важнейшим, динамично развивающимся явлением общественной жизни, культуры в целом, достижением цивилизации. О том, что правовая культура играет ключевую роль в понимании и оценке происходящих процессов в современном обществе и государстве, особенно в условиях глобализации, что данная категория заслуживает особого внимания в науке, было уже сказано немало и зарубежными, и российскими исследователями. Однако многие вопросы до сих пор теоретически необоснованны, поэтому детальное изучение и разработка основных понятий, исследование структуры, функций, видов правовой культуры в

* Зав. кафедрой международного права и прав человека Института права и гуманитарного образования ФГБОУ ВПО «Московский государственный университет экономики, статистики и информатики (МЭСИ)», кандидат юридических наук, доцент

рамках различных научных подходов, анализ особенностей и тенденций её формирования в конкретных странах, в том числе в Республике Таджикистан имеют важное теоретико-методологическое и практическое значение.

Происходящие сегодня процессы глобализации кардинальным образом влияют на взаимное проникновение различных ценностных установок и идей в правовые системы государств мира, при этом практически все страны постсоветского пространства находятся в состоянии поиска собственной идентичности, ориентиров и путей дальнейшего развития государственности, становления гражданского общества. В этих условиях вопросы определения национально-культурных характеристик правовой культуры, в том числе Таджикистана, истории формирования и развития её ценностей нуждаются в дальнейшем серьезном теоретическом осмыслении. В частности, особого внимания в науке и практике заслуживает вопрос о роли и значении евразийской правовой культуры в рамках постсоветского культурного пространства.

Все эти вопросы подробным образом анализируются в новом комплексном монографическом исследовании декана юридического факультета, кандидата юридических наук, доцента Эмома Сайфудиновича Насурдинова «Правовая культура: теоретико-методологический аспект», представляющем научный и практический интерес для читателя.

Автор рассматривает категорию «правовая культура» в общекультурном контексте, с позиции эволюции понимания культуры в рамках антропологических, семиотических, аксиологических, социологических, культурологических, подходов и современных научных трактовок, которые обусловлены многоплановостью её изучения. Действительно, правовая культура представляет собой особое социальное явление, которое может быть воспринято как качественное правовое состояние и личности, и общества, подлежащее структурированию по различным основаниям.

Являясь составной частью общечеловеческой культуры, она влияет на формирование сознания и деятельности личности в самых различных сферах жизни общества. Поэтому к подавляющему большинству проблем построения правового государства и становления гражданского общества в Республике Таджикистан вопросы формирования правовой культуры имеют

самое прямое отношение. Однако, как нет в культурологии единого понимания термина «культура», так в юриспруденции нет универсального определения «правовой культуры», получившего общепризнанное распространение. По мнению В. М. Боера, возможно, такого определения и быть не может, «ибо нелегко заключить в конечную форму нечто непрерывно развивающееся»¹.

Э.С. Насурдинов отмечает динамизм, присущий правовой культуре, и определяет её как «систему материальных и духовных правовых достижений и ценностей, накопленных в процессе организации и развития правовой сферы жизни общества, отражающих уровень её цивилизационного развития и качественного состояния»².

Положительной стороной монографии является то, что автор обращается к изучению проблем формирования и развития правовой культуры таджикского общества в исторической ретроспективе, использует историко-правовой метод для изучения эволюции данного явления.

Структура монографии логична, состоит из краткого введения, четырёх глав и библиографического списка. В первой главе «Правовая культура в общекультурном контексте» Э.С. Насурдинов рассматривает категорию «правовая культура» с точки зрения философского анализа, в частности указывает, что соотношение между обществом и культурой выступает как соотношение не целого и части, а целого и его качества.

Как совершенно верно отмечает автор, правовая культура характеризуется степенью развитости в стране юридической науки, и в частности политико-правовой мысли. Она не может обходиться без источников научного, философского, религиозного творчества, обращённых к осмыслению процессов, происходящих в обществе и государстве. Поэтому для прогресса правовой культуры первостепенное значение имеет развитие фундаментальных юридических исследований, прежде всего — в области философии права, общей теории права, которые создают

¹Боер В.М. Правовая информированность и формирование правовой культуры личности (вопросы теории). Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. / В.М. Боер. — СПб., 1993. — С.62-63

²Насурдинов Э.С. Правовая культура: теоретико-методологический аспект./Э.С. Насурдинов. — Душанбе: Эр-граф, 2013. — С.80

поле для разработок специальных, отраслевых юридических наук.

По мнению Э.С. Насурдинова, в современных условиях юридическая мысль находится на новом этапе. Успешное развитие юридической мысли в последние годы весьма благотворно воздействует на оздоровление правовой атмосферы страны, создает необходимые теоретические предпосылки для проведения назревших социально-экономических, политических и конституционно-правовых реформ.

Вторая глава «Понятие правовой культуры в рамках многообразия теоретико-методологических подходов» посвящена автором детальному анализу сложившихся в современной юридической науке методологических подходов к исследованию правовой культуры. Автор с уважением воспринимает предшествующие теоретические достижения в области теории права, опирается на материалы фундаментальных трудов учёных-юристов Республики Таджикистан и Российской Федерации, диссертационных исследований последних лет, четко и последовательно выражает и отстаивает собственную позицию.

В третьей главе монографии «Структура правовой культуры» автор отмечает ряд дискуссионных вопросов в теории права, касающихся элементов данной категории. Прежде всего речь идет о соотношении понятия «правовая культура» и правосознания. Поскольку, как справедливо отметил П. В. Анисимов, правовая культура определяется, с одной стороны, уровнем развития правовых институтов, а с другой, — уровнем правового сознания как юристов, так и населения в целом³.

Безусловно, правовое сознание — явление духовного содержания. Особенность же правовой культуры состоит в том, что она представляет собой не только совокупность духовно-правовых ценностей, сложившихся в особых специфических формах. Это культура поведения в обществе, область взаимоотношений общества, личности и государства. В отличие от правового сознания правовая культура (как общая культура) не только включает духовные ценности (правовые взгляды, идеи,

³Анисимов П.В. Соблюдение прав человека как элемент правовой культуры сотрудников органов внутренних дел: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. / П.В. Анисимов. — Н.-Новгород, 1993. —С.16

принципы и т. д.), но и содержит в себе материальную сторону, представленную, например, системой правоохранительных органов, различных учреждений и т. п. Обе категории состоят в системе сложнейших взаимосвязей и взаимозависимостей как между собой, так и с другими правовыми реалиями и категориями.

В связи с этим, интересной представляется позиция Э.С. Насурдинова по данному вопросу. В частности им отмечается, что правовая культура характеризует уровень правосознания, включает степень осознания права, на которую опираются власть, должностные лица. Характеризуется она и интенсивностью убеждений в ценности права.

Автор монографии разделяет изложенную выше позицию, отмечая, что правовая культура включает в себя как духовные характеристики, так и «материальные приатки» права – юридические учреждения, их организацию, отношения; как роль в обществе права, судебной, нотариальной, арбитражной и иных систем, так и стиль, культуру их работы, отношения с гражданами, защиту законных интересов, знание и соблюдение законных интересов в обществе; как соотношение правовой культуры с другими системами общей культуры – политической, научной, художественной, так формы рассмотрения споров в суде, работу законодательных органов и тому подобное.

Развитие правосознания гражданина, общества способствует преодолению отсталых взглядов, отклоняющегося поведения людей, предотвращению случаев произвола и насилия над личностью. Внесение научно обоснованных, взвешенных правовых представлений, взглядов в сознание граждан, борьба с преступностью являются предпосылками укрепления законности и правопорядка, без чего невозможно построить гражданское общество и правовое государство.

В четвертой главе «Функции правовой культуры» Э.С.Насурдинов излагает авторский подход к понятию «функции правовой культуры». Следует согласиться с автором в том, что правовая культура выполняет функции, имеющие социальную и цивилизационную ценность для обеспечения качественного состояния различных сфер жизни общества, отношений разного уровня.

Исследователь отмечает, что сторонники различных теоретических концепций, проанализированных на страницах

настоящей монографии, расходясь в конкретных интерпретациях понятия, содержания, структуры правовой культуры, как правило, едины в понимании основных функций. Они сводятся, прежде всего, к сохранению духовных ценностей в юридической области, передаче правового опыта последующим поколениям, поддержанию механизмов воспроизводства правового сознания народа и его влияния на жизненно важные сферы взаимоотношений (государство, политика, экономика, международные отношения и т. д.). Однако в этой связи хочется обратить внимание автора монографии на роль гуманизма как одного из центральных принципов формирования правовой культуры и правовой системы в целом. Представляется, что гуманистическая функция правовой культуры, которая не отражена автором, является определяющей в системе указанных функций.

В заключении хотелось бы подчеркнуть, что избранная Э.С. Насурдиновым тема является сложной, междисциплинарной и весьма дискуссионной. Безусловно, результаты проведенного исследования и выводы автора вносят существенный вклад в развитие юридической науки и придают работе теоретическую и практическую значимость. Книга Э.С. Насурдинова адресована научным работникам и преподавателям юридических вузов, аспирантам и студентам, практикующим юристам, представителям органов государственной власти и общественных структур и всем лицам, интересующимся проблемами теории права и государства.

**М. Раҳимзода,*
Бобочонов И.Х*., Меликов
У.А*., Бадалов Ш. К.***

Дар рӯзномаи «Ҷумҳурият» аз таърихи 21. 10. соли 2014, № 204 (22 509) мақолаи Содиқи Кашрудӣ, сокини Душанбешаҳр бо унвони «Забони тоҷикӣ ва фарҳанги миллӣ» интишор гардид ва дар он муаллиф дар баробари якчанд ақидаҳои баҳснок, инчунин як ақидаи нодурустро изҳор кардааст: «Аз вожаҳои истифода мекунем, ки худамон мазмуну моҳияти онро наметонем. Масалан «Мадина» вожаи арабӣ аст ва ба забони тоҷикӣ «шаҳр» аст. Вале навад дар сади мардум инро наметонанд, аз ҷумла ононе, ки мехоҳанд номи «Кодекси

*Директори маркази миллии конунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон, доктори илмҳои ҳуқуқ, проффессор

*Раиси суди ноҳияи Рӯдакӣ, доктори илмҳои ҳуқуқ, дотсент

*Сардори шӯъбаи конунгузорӣ оид ба муносибатҳои граждани, оилавӣ ва соҳибкории Маркази миллии конунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон, номзади илмҳои ҳуқуқ

*Дотсенти кафедраи ҳуқуқи граждани факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон, номзади илмҳои ҳуқуқ

гражданин», «Кодекси мадания» бошад». Ба назари муаллиф ҷонибдорони номи тоҷикӣ гирифтани номи ин қонун гӯё дар соҳибназарии худ нодон бошанд. Бо ин ақидаи беасос розӣ шудан мумкин нест. Бинобар ин, сармуҳаррири маҷаллаи «Ҳаёти ҳуқуқӣ» зарур шуморид дар ин баҳши маҷалла мақолаи як гурӯҳи олимони варзидаи соҳаи ҳуқуқи маданияро интишор намояд.

Истилоҳи «гражданин» дар қонунгузорию муосир ва зарурати иваз намудани он ба истилоҳи «мадания»

Гузориши масъала. Айни замон дар асоси амри Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 8 июни соли 2013, №АП-2257 гурӯҳи қорӣ оид ба таҳияи Кодекси гражданин Ҷумҳурии Тоҷикистон дар таҳрири нав таъсис ёфтааст. Яке аз масъалаҳое, ки аз ҷониби гурӯҳи қорӣ мавриди баррасӣ қарор дорад, ин зарурати иваз намудани истилоҳи «гражданин» ба истилоҳи «мадания» чи дар ном ва чи дар матни Кодекси гражданин ва минбаъд дар тамоми қонунгузорӣ мебошад. Масъалаи мазкур Ҳанӯз Ҳангоми муҳокимаи Консепсияи тақмили қисми якуми Кодекси гражданин Ҷумҳурии Тоҷикистон бо ташаббуси Маркази миллии қонунгузорию назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон 12-15 декабри соли 2012 дар Ҳоҷа-Обигарм мавриди баҳсу мунозира қарор гирифта буд. Ҳамзамон оид ба масъалаи мазкур дар байни мутахассисони соҳа ва дигарон фикру ақидаҳои гуногун баён гардидааст¹. Ҷиҳати дастгирии чунин иқдом аксарияти мутлақи мутахассисон ва дигар кишрҳои ҷомеа, аз ҷумла забоншиносон, мавқеи худро мусбат арзёбӣ намуданд.

Барои боз ҳам равшантар гардонидани матлаб ҳамчун аъзои гурӯҳи қорӣ мехостем дар доираи мақолаи мазкур баъзе фикру андешаҳои худро дар мавриди моҳияти баҳси мазкур ва зарурати табдили номи «Кодекси гражданин» ба «Кодекси

¹Ниг., масалан: Ғаюров Ш.К. Кодекси гражданин ё Кодекси мадания? // Ҷумҳурият, №132 (22 269), аз 8 октябри соли 2013. С.1-2; Сулаймонов Ф.С. Кодекси гражданин ё Кодекси мадания? // Минбари ҳуқуқшинос, №4 (4), аз 6 сентябри соли 2013. С.5; С.6; Бобоев Ҷ.К. Доир ба масъалаҳои тағйир додани номи кодекси гражданин ба мадания// Қонунгузорӣ. №4 (12), 2013. С.41-46. Ҳамчунин масъалаи мазкур дар чандин конфронсу доираҳои илмӣ муҳокима гардида истодааст.

маданӣ» пешкаш намоем. Бо мақсади мукаммал гардидани далелу бурхонҳо зарур шуморидем, ки масъалаи мазкур дар иртибот бо сайри кӯчаки таърихии гузориши масъала ва дар муқоиса бо таҷрибаю қонунгузории дигар давлатҳо сурат гирад. Ҳамчунин паҳлӯҳои забонию овоии масъала мавриди баррасӣ қарор гирифтааст.

1. Назаре ба решаи таърихии масъала. Бояд зикр намоем, ки аз замони қадим ҳуқуқшиносон ба табиати муносибатҳои ҷамъиятӣ диққати хоса дода, роҳу воситаҳои самараноку дахлдори танзими онро ҷустуҷӯ кардаанд. Мушкилот дар он аст, ки муносибатҳои ҷамъиятӣ гуногун, мураккаб ва доманадор буда, аз як тараф, зарурати ҳифзи манфиатҳои хусусии ҳар як фарди ҷомеа ҷой дорад ва аз тарафи дигар давлат ҷиҳати ҳифзи манфиатҳои оммавӣ тадбирҳои заруриро меандешад. Ба хотири қонеъ намудани манфиатҳои оммавӣ зарурати иштироки давлат дар муносибатҳои хусусӣ низ ба миён меояд. Маҳз ҳамин ҳолат ҳуқуқшиносии римиро ба чунин ҳулоса овард, ки маҳаки навъбандии ҳуқуқ бояд манфиат бошад. Суханони бузурги Улпиан дар асри 3 милодӣ то ин замон аҳамияти худро гум накардаанд. Ӯ гуфта буд, ки ҳуқуқ ба ду навъ ҷудо мешавад: «*ius privatum*», яъне ҳуқуқи хусусӣ ва «*ius publicum*», яъне ҳуқуқи оммавӣ. Улпиан навишта буд, ки ҳуқуқи оммавӣ манфиати давлатро ҷимоя мекунад. Азбаски давлат барандаи ҳокимияти сиёсӣ аст, дар муносибатҳои оммавӣ субъектҳо нобаробар мебошанд ва танзими муносибатҳо хислати императивӣ дорад. Улпиан чунин таъриф дода буд: ҳуқуқи оммавӣ ин «ҳуқуқест, ки ба ҳолати давлати Рим мансуб аст» (Дигестҳо, китоби якум, титули 1, пораи 1, зермавзӯи 2). «*Ius privatum*» меъёрҳоеро дар бар мегирад, ки манфиатҳои шахсони алоҳидаро ҷимоя мекунад. Дар ҳуқуқи хусусӣ усули диспозитивӣ бартарӣ дорад. Иштирокчиён дар интиҳоби воридшавӣ ба муносибатҳои ҳуқуқӣ ва муайянсозии он баробар мебошанд. Улпиан чунин таъриф дода буд: ҳуқуқи хусусӣ ин «ҳуқуқест, ки ба манфиатҳои шахсони алоҳида мансуб аст» (Дигестҳо, китоби якум, титули 1, пораи 1, зермавзӯи 2). Ҳуқуқи хусусии римӣ якранг набуд ва дар чанд самт инкишоф меёфт. Истилоҳи «*ius privatum*» се низоми (зернизомии) ҳамқадамро дар бар мегирифт: ҳуқуқи сивилӣ ё ҳуқуқи қвиритӣ («*ius civile*», «*Quiritium*»), ҳуқуқи халқҳо ё ҳуқуқи фитрӣ («*ius*

gentium» ё «ius naturale») ва ҳуқуқи преторӣ («ius praetorium»)².

Ҳуқуқи граждани (мадани) имрӯза аслан бо ҳуқуқи хусусии римӣ баробармазмун буда, набояд бо ҳуқуқи сивилӣ омехта карда шавад, зеро он ҳуқуқи римии миллии қадимае буд, ки танҳо нисбат ба муносибати байни шаҳрвандони римӣ – квиритҳо паҳн мешуд³.

Дар ҷараёни ворисият ва ретсепсияи ҳуқуқи римӣ маҳз истилоҳи «civilis» (на «privatum») вориди забонҳои қонунгузори давлатҳои зиёди аврупоӣ шуд⁴ (манзури мо ин ҷо асосан истифодаи он дар иртибот бо истилоҳоти ҳуқуқии зерин аст: «Civil Code» – Кодекси граждани (мадани), «civil law» – ҳуқуқи граждани (мадани) ва ғайра⁵), дар забони русӣ ва баъзе забонҳои славянии дигар ҳамчун «гражданский (-ая, -ое)» («Гражданский кодекс», «гражданское право» ва ғайра) тарҷума гардид (дақиқтараш калка шуд). Дар забони тоҷикии муосир низ истилоҳи мазкур бевосита аз забони русӣ қабул гардида, мавриди истифода қарор гирифт.

2. Таҳлили этимологӣ ва мазмуни истилоҳот. Бояд зикр намоем, ки барои исботи зарурати табилии истилоҳи «граждани» маҳз ба истилоҳи «мадани» таҳлили этимологӣ калимаҳои «civil», «граждани» (ва дигар калимаҳои аз он сохташаванда), «мадани» ва «шаҳрвандӣ» муҳим мебошад.

Маънои калимаи «civil». Калимаи латинии «civil» аз «civilis» ба маънои «шаҳрвандӣ» («мадани»), «давлатӣ», баъдан аз «civis» ба маънои «шаҳрванд»⁶ баромадааст.

Маънои калимаи «граждани». Калимаи русии «гражданский (-ая, -ое)» дар луғатҳо ба чунин маъно омадааст: сифати шаҳрванд ҳамчун табааи ягон давлат⁷, мансуб ба ҳолати ҳуқуқии шаҳрвандон дар давлат⁸, мансуб ба муносибатҳои ҳуқуқии шаҳрвандон байни якдигар ва

² Римское частное право: Учебник // Под ред. И.Б.Новицкого, И.С. Перетерского. М., 2004. С.3-6.

³ Хамон ҷой. С.5.

⁴ Гражданское право: В 2-х т. Том 1: Учебник // Отв.ред.Е.А. Суханов. М., 2000. С.1.

⁵ Дар дигар ҷойгоҳ масъалаи истифодаи истилоҳи мазкур дигар ҳал хал шудааст (масалан, дар мавриди шаҳрвандӣ ҳамчун робитаи ҳуқуқии шахс ба давлат, ҷомеаи шаҳрвандӣ ҳамчун ҷомеаи хусусӣ ва ғайра).

⁶ <http://ru.wiktionary.org/wiki/%D1%86%D0%B8%D0%B2%D0%B8%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%8B%D0%B9>

⁷ Толковый словарь русского языка. Т.1 (А-КЮРИНЫ). М., 1934. С.613-614

⁸ Словарь русского языка. Том 1 (А-Й). М., 1981. С.342.

муносибати онҳо бо мақомоти давлатӣ ва ташкилотҳо⁹. Дар тамоми чунин ҳолатҳо шаҳрванд ба маънои мансубият ба ягон давлат истифода шудааст («гражданин» аз решаи «город»).

Дар луғату фарҳангҳои тоҷикӣ он чунин шарҳ ёфтааст: «Гражданин – 1. ниг. шаҳрвандӣ: ҳуқуқи шаҳрвандӣ; 2. Ғайриҳарбӣ, ғайринизомӣ...»¹⁰.

Дар шароите, ки дар забони тоҷикӣ вожаи зебою шинам мавҷуд аст, ки бори маънии ҳам вожа ва ҳам истилоҳи «гражданин»-ро бурда метавонад, ягон зарурат ба иқтибоси калимаи дигар ҷой надорад. Ин боз дар ҳолест, ки калимаи «гражданин» ба табиати забони тоҷикӣ хилоф аст ва воридшавии он ба забони тоҷикӣ (ҳадди ақал дар шакли ҷойдоштааш) қобили қабул нест. Аслан дар забони тоҷикӣ пасиҳамоии ду ҳамсадо нодуруст аст, аз ин ҷост, ки «стакан» дар мо «истакон» шудааст¹¹.

Маънои калимаи «маданӣ». «Маданӣ – 1. мансуб ба мадина; шаҳрӣ, сокини шаҳр.

2. мансуб ба маданият: равобити маданӣ, ҳаёти маданӣ...

3. дорои савияи олий дар дониш ва одоби муошират: одами маданӣ»¹².

Маънои калимаи «шаҳрвандӣ». Қайд кардан ба маврид аст, ки оид ба номгузории Кодекси гражданин фикру ақидаҳои дигар низ ҷой доранд. Аз ҷумла, тақлиф шудааст, ки номи «Кодекси гражданин» ба «Кодекси шаҳрвандӣ» иваз карда шавад. Бояд зикр намоем, ки калимаи «шаҳрвандӣ» тоҷикӣ буда, аз решаи «шаҳр» сохта шудааст. «Шаҳрвандӣ – марбут ба шаҳрванд; табаа»; «Шаҳрванд – аҳолии расмии шаҳр ё кишвар»¹³. Вале бояд иқрор шуд, ки ҳуқуқи гражданин муосир на танҳо манфиатҳои шаҳрвандонро ҳимоя мекунад. Дар ҷараёни инкишофи муомилот субъекти дигар - шахсони ҳуқуқӣ (корхонаҳо, ташкилотҳо, муассисаҳо) пайдо шуданд.

⁹ Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 2003. С.143.

¹⁰ Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ (иборат аз ду ҷилд). Ҷилди 1 (А-Н). Душанбе, 2008. С.331.

¹¹ Муфассалтар ниг.: Муҳаммадҷони Шакурӣ. Хуросон аст ин ҷо. Душанбе, 1997. С.230-231.

¹² Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ (иборат аз ду ҷилд). Ҷилди 1 (А-Н). С.739-740. Ҷамҷунин ниг.: Фарҳанги забони тоҷикӣ (аз асри X то ибтидои асри XX). Иборат аз ду ҷилд. Ҷилди 1 (А-О). Москва, 1969. С.618.

¹³ Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ (иборат аз ду ҷилд). Ҷилди 2 (О-Я). Душанбе, 2008. С.632

Ҳамзамон дар муносибатҳои граждани давлат низ иштирок менамояд.

Калимаи шаҳрвандӣ таъкид ба яке аз субъектҳои муносибатҳои гражданиро (маданиро) дорад, аммо калимаи «маданӣ» таъкид ба моҳияти муносибатҳо менамояд, ки матлабро пурра ифода мекунад. Тавре мебинем, калимаи «шаҳрвандӣ» мазмунан яке аз муродифҳои калимаи «маданӣ» буда, маънои пурраи охириро дар бар намегирад. Ҳамзамон истифодаи калимаи мазкур бар ивази калимаи «граждани» боиси пайдоиши мушкилот дар қонунгузори ва назария шуда метавонад. Зеро калимаи «шаҳрвандӣ» дар забони қонунгузори васеъ истифода шуда, барои ифодаи дигар падидаҳои ҳуқуқӣ равона шудааст. Масалан, шаҳрвандӣ ҳамчун падидаи сиёсӣ ҳуқуқӣ; дар таркиби истилоҳи «ҷомеаи шаҳрвандӣ»; ҳамчун ҳуқуқҳои сиёсӣ; ҳамчун ҳуқуқҳои шахсӣ (Паймон дар бораи ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ). Аз ин ҷо, бесабаб нест, ки дар кишвари мо Қонуни конституционии Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи шаҳрвандии Ҷумҳурии Тоҷикистон» ва Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи бақайдгирии давлатии асноди ҳолати шаҳрвандӣ» қабул шудааст.

Тавре мебинем, вожаи «маданӣ» на танҳо маънои «шаҳр», балки маънои «равобити маданӣ», «ҳаёти маданӣ», «савияи олии дар одоби муошират»-ро низ дорад, ки маҳз ифодагари моҳияти муносибатҳои молумулкӣ ва шахсии ғайримолумулкӣ мебошад, ки дар байни субъектҳои ҳуқуқи маданӣ (граждани) ба вуҷуд меояд ва онҳоро қонунгузори граждани, хусусан, Кодекси граждани ба танзим медиарорад. Ҳамин тавр, маъно ва мазмуни калимаҳои «маданӣ» ва «граждани», инчунин «шаҳрвандӣ» як набуда, маънои калимаи «маданӣ» нисбат ба «граждани» ва «шаҳрвандӣ» васеъ мебошад. Ҳамзамон бинобар сабабе, ки калимаи «маданӣ» робитаи маданиро ифода менамояд, барои истилоҳсозӣ дар соҳаи ҳуқуқ мувофиқи мақсад аст. Зимнан, тавре В.А. Дозорцев қайд кардааст, дар соҳаи ҳуқуқ истилоҳ бояд то ҳадде фарогири моҳият ва мазмуни масъала бошад¹⁴.

¹⁴Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: сборник статей. –М.: Статут, 2003. С.142-144.

Қобили зикр аст, ки истилоҳ бояд аз вожа (калима) фарқ карда шавад. Калима воҳиди нутқест, ки як мафҳумро ифода мекунад. Истилоҳ бошад калима ё иборае мебошад, ки дар ҳавзаи амалкарди ягон соҳаи илму фан маънои мушаххасро ифода мекунад. Истилоҳ ин ифодаи вожавии мафҳумҳое мебошад, ки ҳангоми баёни мазмуни қонун (дигар санади меъёрии ҳуқуқӣ) истифода мешавад¹⁵.

Дар чараёни истилоҳсозӣ баъзан ба калимаи муайян маънои муайян таҳмил карда мешавад, ба шарте то ҳадде он мазмуни моҳияти падидаи дахлдорро ифода карда тавонад. Дар мавриди масъалаи баррасишаванда дар тамоми забонҳои ҷаҳон чунин муносибат рух додааст. Аз ин рӯ, аз иваз кардани номи «Кодекси граждани» ба «Кодекси мадани» маъно зарар надида, калимаи иқтибосӣ аз забони қонунгузори хориҷ гардида, ба ҷойи он калимаи тоҷикӣ истифода мегардад.

Аз ин ҷо бармеояд, ки мушкилоти табдили ном дар мавриди мо (аз лиҳози аҳамияти ҳуқуқӣ) масъалаи на танҳо шаклӣ (техникӣ) мебошад ва ҳама гуна далелҳое, ки барои «асосноккунӣ»-и таҳрифшавии мазмун ва ё коста шудани қонунгузори граждани оварда мешавад, бунёди илмӣ надорад! Зарур аст, ки танҳо истилоҳи дахлдор сохта шавад. Мақсад аз табдили ном бошад на танҳо ҳифзи манфиатҳои забони дар алоҳидагӣ, балки бавучудории истилоҳоти соҳавӣ низ мебошад.

Калимаи русии «гражданский (-ая,-ое)», ки шакли тоҷикии «граждани»-ро гирифтааст, ҳам аз лиҳози овоӣ ва ҳам сохт ба табиати забони тоҷикӣ хилоф буда, на танҳо ба қонунгузори Тоҷикистон¹⁶, балки қонуну қонуниятҳои забони тоҷикӣ зиддият мекунад.

Аз ин рӯ, дар ҳар сурат истифодаи калимаи «мадани» дуруст буда, онро бояд истифода намуд. Дар дигар ҳолатҳое, ки истифодаи калимаи тоҷикӣ мушкилӣ дорад (бо сабаби набудани калимаи дахлдор, дигар маъно доштани калимаи монанд дар забони тоҷикӣ ва ғайра), дар истилоҳсозӣ бояд ба истилоҳи асл (забони баромад) муроҷиат намуд, на ба забони «миёнарав». Масалан, дар давлати славянии Украина муроҷиат ба асли истилоҳ шуда, ба ҷойи истилоҳи

¹⁵ Алексеев С.С. Право: азбука-теория-философия: Опыт комплексного исследования. М.: «Статут», 1999. С. 107.

¹⁶ Ғаюров Ш.К. Кодекси граждани ё Кодекси мадани. С.2.

«гражданӣ» истилоҳи асли «civil» («Цивіль») истифода гардидааст.

3. Истифодаи истилоҳоти «маданӣ» ва «гражданӣ» дар таҷрибаи дигар давлатҳо. Аз лиҳози дараҷаи паҳншавӣ низ калимаи «гражданӣ» чандон паҳншуда набуда, аслан дар Русия, Белоруссия, Лаҳистон ва Қирғизистон мавриди истифода қарор гирифтааст.

Бо ин мақсад тасмим гирифта шуд, ки истифодаи истилоҳи дахлдор дар қонунгузори давлатҳои гуногун мавриди таҳлил қарор гиранд. Зимни тадқиқоте, ки аз ҷониби мо гузаронида шуд, муайян гардид, ки:

1) аз 80 давлати мавриди таҳлил қароргирифта дар 50 давлат вожаи асли баромад («civil») мавриди қорбурд қарор гардида, дар 20 давлат муодили он истифода шудааст;

2) тамоми давлатҳо истилоҳи дахлдорро мувофиқ ба навишт ва талаффузи забони худ истифода намудаанд;

3) истифодаи истилоҳи «маданӣ» назар ба «гражданӣ» хеле бештар ба чашм мерасад.

Дар Эрон, Афғонистон, Туркия, Урдун ва дигар давлатҳо калимаи «маданӣ» истифода шуда истодааст. Пас, аз лиҳози паҳншавӣ истилоҳи «маданӣ» паҳншудатар мебошад. Дигар ин ки дар забони тоҷикӣ аз лиҳози истеъмол калимаи «маданӣ» назар ба «гражданӣ» серистеъмолтар мебошад (мадина, маданият, маданӣ, тамаддун ва ғайра). Гузашта аз он, бояд ба инобат гирифт, ки имрӯз дар Осиёи Миёна ва дигар давлатҳо аз калимаҳое, ки тавассути забони тоҷикӣ вориди забони онҳо шудааст, истифода карда истодаанд (масалан, дар Ўзбекистон - «фуқаро», дар Туркменистон - «раиат», дар Озарбойҷон - «мулк»; дар Қазоқистон бошад-«азамат»).

Қобили зикр аст, ки калимаи «гражданӣ» истилоҳи байналмилалӣ набуда¹⁷, танҳо дар баъзе давлатҳо мавриди қорбурд қарор дорад.

4. Оқибати истифодаи калимаи «маданӣ» ҳамчун истилоҳ. Истифодаи калимаи «маданӣ» ягон мушкилотро дар забони қонунгузорӣ ба вуҷуд наоварда, ягон навъ омехташавӣ ва ё гуногунфаҳмӣ намешавад. Муҳим он аст, ки ҳамчун истилоҳ калимаи «маданӣ» дар ҷойгоҳи худ истифода

¹⁷Сулаймонов Ф.С. Кодекси гражданӣ ё Кодекси маданӣ. С.5.

шавад. Дар доираҳои илмӣ баъзан донистаю надониста кайд мекунанд, ки гӯё истифодаи калимаи «маданӣ» боиси омехташавӣ гардида¹⁸, муносибатҳои хусусиро бо фарҳангу маданият омехта месозад ва ё мутахассиси ин соҳаро ба «маданиятшинос» табдил медиҳад.

Бояд зикр намуд, ки шахсоне, ки калимаи «маданӣ»-ро бо фарҳангу маданият омехта мекунанд, айнан ҳамин тавр мумкин аст онро бо «маъдан», «маъданӣ», «маъданшинос», «мадад», «маданг», «мадон» ва ғайра омехта кунанд ва ё ҳамчунин нисбат ба калимаҳои «гражданин», «гражданин», «город», «гараж» ва ғайра муносибат намоянд. Тақия намудан ба чунин фаҳмиш комилан хато аст.

Гузашта аз он, таҷрибаи дигар давлатҳои ҳамзабон (масалан, дар Эрон) низ нишон медиҳад, ки калимаи «маданӣ» ҳамчун истилоҳ метавонад бидуни ягон мушкилот истифода гардад.

Ҳамин тавр, дар ҳолати истифода шудани калимаи «маданӣ» ҳамчун истилоҳ ягон мушкилот ба вучуд наомада, дар забони ҷи расмӣ коргузори ва ҷи гуфтугӯӣ ягон хатар низ ҷой надорад (ин ҳолатро таҷрибаи дигар давлатҳо нишон дода истодааст).

5. Ҳолати расмӣ. Дар қонунгузори амалкунанда ба ҷойи истилоҳи «гражданин» калимаи «шаҳрвандӣ» ба маънои ҳамон «гражданин» ҳамчун муодил аллакай истифода шуда истодааст. Масалан, дар моддаҳои 137 ва 1191 Кодекси граждании амалкунандаи Ҷумҳурии Тоҷикистон истилоҳи «шаҳрвандӣ» ба маънои «гражданин» истифода шуда истодааст¹⁹. Ё худ «ҳолати шаҳрвандӣ» дар Қонуни Ҷумҳурии

¹⁸«Хавф»-и омехташавии вожаю истилоҳоти ҳамшакл (омонимҳо) дар тамоми забонҳои ҷаҳон ҷой дорад. Масалан, дар забони англисӣ «Law» ҳам қонун асту ҳам ҳуқуқ (тасаввур кунед, ки дар ин забон барои тафовут гузоштани ҳуқуқи маданӣ аз қонуни маданӣ ҷӣ қадар душворӣ ба вучуд омада метавонад ва амалан чунин тафовутгузори аз бофтори ҷумла вобастагӣ дорад). Ё худ дар забони тоҷикӣ истифодаи суд (ҳамчун мақомот ва баҳра ё дивиденд), пул (ҳамчун воситаи пардохт ва пайвасткунандаи ду соҳил) ва ғайра ҳамин гуна ҳолатро ба вучуд оварда метавонад. Лекин дар амал нашудааст, ки қасе суди саҳмияро бо мақомоти судӣ омехта карда бошад. Аз ин рӯ, нигаронӣ аз омехташавии «маданият» бо «ҳуқуқи маданӣ» заминаи илмию амалӣ надорад.

¹⁹ Баъзе муаллифон аз истифодаи онҳо бинобар тарҷумаи нодуруст (!) даст кашида, калимаи «гражданин»-ро истифода кардаанд. Ниг.: Тафсири Кодекси граждании Ҷумҳурии Тоҷикистон. Қисми сеюм/ зери таҳрири М.З.Раҳимов. Душанбе, 2013. С.161 (муаллифи боб Сулаймонов Ф.С.).

Тоҷикистон «Дар бораи бақайдгирии давлатии асноди ҳолати шаҳрвандӣ».

Ин далелҳо шаҳодати иловагии он аст, ки даст кашидан аз истилоҳи «гражданин» ягон мушкилотро ба вучуд намеорад.

6. Ҳолати воқеии истифодаи истилоҳи «маданӣ». Дар адабиёти ҳуқуқӣ сарфи назар аз муқаррароти қонунгузор тӯли солҳост, ки аллакай калимаи «маданӣ» истифода шуда, тарғиб мегардад²⁰. Зимнан, дар байни онҳо таҳиягарони аввалин Кодекси гражданин Тоҷикистони соҳибистиклол низ ҳастанд (О.У. Усмонов, Ш.Т. Тағойназаров, Ш.М. Менглиев, М.З. Раҳимов). Гузашта аз он, мутахассисони барҷастаю бонуфузи соҳаи ҳуқуқи хусусӣ ҷонибдори истифодаи истилоҳи «маданӣ» мебошанд (академики АИ ҶТ, д.и.х., профессор М.А. Маҳмудов, д.и.х., профессор Ш.Т. Тағойназаров, д.и.х., профессор М.З. Раҳимов, д.и.х., профессор Ш.К. Ғаюров ва ғайра). Бо ҳамин ном ҳанӯз солҳои 90-уми асри гузашта барномаҳои таълимӣ омода шуда²¹, ба донишҷӯён тадрис ҳам шудааст.

Пас, расман ҷорӣ намудан ва минбаъд истифода кардани истилоҳи «маданӣ» ягон таъсири манфӣ надошта, қишрҳои манфиатдори ҷомеа аллакай ба он омода мебошанд.

7. Мушкилоти техникаи ҳуқуқӣ ва ҳалли он. Масъалаи дигаре, ки боиси нигарони баъзе мутахассисон шудааст, ин мушкилоти баъдан дар матни дигар қонунҳо иваз намудани истилоҳи «гражданин» ба истилоҳи «маданӣ» мебошад. Бояд зикр намуд, ки дар таҷрибаи қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳангоми ворид шудани истилоҳи нав он дар тӯли солҳо батадриҷ ба қонунгузорӣ ворид мешавад. Масалан, баъди қабули Қонуни конституционии Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи мақомоти маҳаллии ҳокимияти давлатӣ» аз 17 майи соли 2004, № 28 ба ҷойи истилоҳҳои

²⁰ Ниг., масалан: Усмонов О., Маҳмудов М. Ҳуқуқи оилавии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе, 1994; Маҳмудов М.А., Менглиев Ш.М. Ҳуқуқи хусусии римӣ. Душанбе, 2000; 2004; 2013; Шонасурдинов Н., Нодиров Ф.М., Шарипов Т.Ш. Асосҳои давлат ва ҳуқуқ. Душанбе, 1997; Агабабовян И.А. Краткий русско-дари терминологический словарь по советскому гражданскому процессуальному праву. Часть 1. Редактор Усмонов О.У. Душанбе, 1986; Ҳамидов Х. Сарчашмаҳои ҳуқуқи маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон // Давлат ва ҳуқуқ. №4, 2002. С.19-24 ва ғайра.

²¹ Ниг., масалан: Барномаи фанни ҳуқуқи маданӣ // Мураттибон Ш.Т.Тағойназаров, М.А. Маҳмудов, Ш.М.Менглиев, М.З.Раҳимов. Мухаррири масъул О.У.Усмонов. Душанбе, 1992.

«мақомоти ҳокимияти давлатӣ дар маҳалҳо» ва «мақомоти ҳокимияти иҷроия дар маҳалҳо» дар қонунгузорӣ истилоҳи «мақомоти маҳаллии ҳокимияти давлатӣ» ҷойгир шуда истодааст. Чунин ивазнамоии истилоҳи мазкур ҳанӯз ҳам идома дорад²². Омор нишон медиҳад, ки дар як сол ба зиёда аз 100 қонунҳо тағйироту иловаҳо ворид мегарданд ва дар ҳолати чунин сурат гирифтани кор имкон дорад, ки як истилоҳи нав дар мӯҳлати начандон тӯлонӣ дар қонунгузорӣ ҷойи худро пайдо намояд. Ин раванди маъмулӣ аст ва набояд моёи нигаронӣ бошад. Агар аз он бим барем, ки истилоҳи нав ворид шавад, яку якбора ба тамоми қонунгузорӣ тағйирот ворид намудан лозим меояд ва ин кори душвор аст, пас истилоҳоти ҳуқуқӣ ҳеч гоҳ рушд ва суфтаю мустаҳкам намегарданд. Истилоҳоти ҳуқуқӣ мисли дигар истилоҳоти соҳавӣ дар тӯли даҳсолаҳо ва садсолаҳо рушд меёбанд, бинобар ин, ба ин раванд сари вақт оғоз бахшидан муҳим ва зарур аст.

Ҳамин тавр, ворид намудани истилоҳи «маданӣ» сараввал дар Кодекси гражданин ва баъдан дар дигар санадҳои қонунгузорию санадҳои зерқонунӣ ягон ҳолати ғайримуқаррарӣ набуда, дар таҷрибаи ҳуқуқҷодкунии Тоҷикистон аллакай собиқа дорад.

Ба ҷойи хулоса. Гузориши дар боло оварда зарурати табдили номи «Кодекси гражданин» ба «Кодекси маданӣ»-ро тақозо намуда, умедворем, ки мақомоти қонунгузор онро дастгирӣ намуда, дар лоиҳаи Кодекси гражданин Ҷумҳурии Тоҷикистон дар таҳрири нав аз калимаи дуруштталаффузи «гражданин» даст кашада, калимаи «маданӣ»-ро ҳамчун истилоҳ қабул мекунад. Чунин иқдом қадами бузурге дар таъмини рушди забони тоҷикӣ мегардад.

Тавре дар Паёми Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 23 апрели соли 2014 омадааст: «Вазифаи муҳими олимони кишвар бо дарназардошти шароити давлати соҳибистиклол таҳқиқ

²² Масалан, нигаред ба Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Оид ба ворид намудани тағйиру иловаҳо ба Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон» аз 23 феввали соли 2011, №340. Гузашта аз он, дар чандин санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ ҳанӯз ҳам истилоҳи қаблӣ мавриди истифода қарор дорад ва дар ҷараён он иваз хоҳад шуд. Масалан, дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи хусусигардонии моликияти давлатӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон» аз 16 майи соли 1997, №464.

намудани таърихи пурифтихори миллат, проблемаҳои фалсафа ва адабиёту фарҳанги бою рангоранги тоҷикон, поку бегазанд нигоҳ доштан ва таҳким бахшидан ба мақоми забони давлатӣ, тоза нигоҳ доштани забони муошират, эҷоду эҳёи забони илмии тоҷикӣ, арчгузорӣ ба арзишҳои таърихӣ ва ба ҷаҳониён ба таври шоиста муаррифӣ намудани дастовардҳои ниёгон мебошад».

VII. Правила для авторов

Порядок рецензирования статей, предоставляемых в научно – информационный журнал «Правовая жизнь»

Статьи, поступающие редакцию, проходят предварительную экспертизу (проводится членами редколлегии – специалистами по соответствующей отрасли науки) и принимаются в установленном порядке. Требования к оформлению оригинала статьей приводятся в «Правилах для авторов», публикуемых в каждом номере журнала. Если рукопись принята, то редакция сообщает автору замечания по содержанию и оформлению статьи, которые необходимо устранить до передачи текста на рецензирование. Затем статьи рецензируются в обязательном порядке членами редколлегии журнала или экспертами соответствующей специальности (кандидатами и докторами наук).

Рецензия должна содержать обоснованное перечисление качеств статьи, в том числе научную новизну проблемы, её актуальность, фактологическую и историческую ценность, точность цитирования, стиль изложения, использование современных источников, а также мотивированное перечисление её недостатков. В заключении дается общая оценка статьи и рекомендации для редколлегии – опубликовать статью, опубликовать её после доработки, направить на дополнительную рецензию специалисту по определенной тематике, отклонить. Объем рецензии – не менее одной страницы текста.

Статья, принятая к публикации, но нуждающаяся в доработке, направляется авторам с замечаниями рецензента и

редактора. Авторы должны внести все необходимые исправления в окончательный вариант рукописи и вернуть в редакцию исправленный текст, а также его идентичный электронный вариант вместе с первоначальным вариантом рукописи. После доработки статья повторно рецензируется и редколлегии принимает решение о её публикации. Статья считается принятой к публикации при наличии положительной рецензии и если её поддержали члены редколлегии. Порядок и очередность публикации статьи определяется в зависимости от даты поступления её окончательного варианта. Рецензирование рукописи осуществляется конфиденциально. Разглашение конфиденциальных деталей рецензирования рукописи нарушает права автора. Рецензентам не разрешается снимать копии статей для своих нужд. Рецензенты, а также члены редколлегии не имеют права использовать в собственных интересах информацию, содержащуюся в рукописи, до её опубликования.

Қоидаҳо барои муаллифон

1. Дар маҷаллаи «Ҳаёти ҳуқуқӣ» мақолаҳои чоп мешаванд, ки натиҷаи тадқиқоти илмҳои ҳуқуқшиносӣ мебошанд.
2. Мақолаҳо бо тавсияи яке аз аъзои ҳайати таҳририя барои чоп қабул мешаванд ва ба талаботҳои зерин бояд ҷавобгӯ бошанд.
3. Ҳаҷми мақолаҳо набояд аз як ҷузъи чопи (то 16 саҳифаи компютерӣ) зиёд бошад, расмҳо, ҷадвалҳо, нақшаҳо ва матни хулоса, ки дар охири мақола ҷой дода мешаванд, ба ҳамин ҳаҷм дохиланд.
4. Ба мақола роҳхати муассиса (барои муаллифони берун аз ДМТ, пешниҳоди Шӯъбаи дахлдор, хулоса, калидвожаҳо (ба забонҳои тоҷикӣ, англисӣ ва русӣ) дар ду нусха, бо нишондоди номи мақола, ном ва фамилияи муаллиф замима мешавад.
5. Мақола дар як нусхаи чопӣ ва чопи электронӣ қабул карда мешавад. Мақола дар компютер бояд танҳо аз як тарафи қоғаз, бо фосилаи 1,5 (андозагӣ) чоп шавад. Ҳошия аз тарафи

чапи матн бояд 4-см-ро ташкил намояд. Варақҳо бояд саҳифабандӣ шаванд.

6. Дар охири мақола баъд аз хулоса рӯйхати адабиёти истифодашуда чоп мешавад, баъд аз ин аз тарафи чап номи муассисае, ки мақоларо пешниҳод намудааст, маълумот дар бораи муаллиф, телефон ва имзои муаллиф дарҷ мешавад.

7. Дар сурат омода намудани рӯйхати адабиёти истифодашуда шартҳои зерин бояд риоя шаванд:

а) барои китобҳо - фамилия ва номи муаллиф, номи пурраи китоб, ҷои нашр, соли нашр, рақами ҷилд, саҳифа;

б) барои мақолаҳои маҷаллаҳо ва маҷмӯаҳо – фамилия ва номи муаллиф, номи мақола, номи маҷалла ва ё маҷмӯа, соли нашр, рақам ва саҳифа (барои маҷаллаҳо); рақами ҷилд, ҷои нашр, соли нашр ва саҳифа (барои маҷмӯаҳо).

Дар сурати такрори истинод ихтисорҳои муқаррарӣ ҷоиз аст.

8. Агар дар матн ҷадвал овардашуда бошад, онро дар ду нусха чоп карда, саҳифаро нишондода, ба мақола замима кардан лозим аст.

9. Агар мақола барои дохилнамудани тағйироти ҷиддӣ, дигар гунӣ ва ё ихтисор ба муаллиф баргардонда шавад, таърихи пешниҳоди он рӯзи гирифтани нусхаи охирини вай ба ҳисоб меравад.

10. Ҳайати таҳририя ҳуқуқ дорад, ки бо розигии муаллиф мақолаҳоро ихтисор намояд.

11. Барои интишори дастхати аспирантон маблағ ситонида намешавад.

12. Мақолаҳое, ки ба ин қоидаҳо ҷавобгӯ нестанд пазируфта намешаванд.

Правила для авторов

1. В журнале «Правовая жизнь» печатаются статьи являющиеся результатом научных исследований по юридическим наукам.

2. Статьи принимаются к печати по рекомендации одного из членов редколлегии в соответствии с настоящими правилами.

3. Объем статьи не должен превышать одного п.л. (до 16 страниц) компьютерного текста, включая в этом объеме рисунки, таблицы, графики, текст аннотации и ключевые слова, приводимой в конце статьи. Объем аннотации – не более 0,5 страницы. Три рисунка считаются за одну страницу.

4. К статье прилагаются направление от учреждения (для внешних авторов), рецензия соответствующего Отдела, аннотации и ключевые слова (на таджикском, русском и английском языках) в двух экземплярах, с указанием названия статьи, инициалов и фамилии автора.

5. Статьи принимаются в одном экземпляре в текстовом и в электронном вариантах. Статья быть напечатана на компьютере с одной стороны листа, через 1,5 (полуторный) интервала. Слева от текста следует оставлять поля (4 см.). Страницы должны быть пронумерованы.

6. В конце статьи после текста, аннотации дается список использованной литературы, слева указываются название учреждения, представляющего статью, а также сведения об авторе, телефон и подпись автора (авторов).

7. При оформлении список использованной литературы следует указать:

А) для книг – фамилия и инициалы автора, полное названия, место издания, издательство, год издания, номер тома, страницу;

Б) для журнальных статей и сборников – фамилию и инициалы автора, название статьи, название журнала или сборника, год издания, номер и страницу (для сборника). При повторной ссылке на литературу допустимы общепринятые сокращения.

8. К имеющимся в тексте таблицам необходимо отпечатать дубликаты и приложить к статье с указанием страницы, к которой таблица относится.

9. В случае возвращения статьи автору для существенных исправлений или для ее окончательного редактирования, они должны внести все необходимые исправления в окончательный вариант рукописи и вернуть в редакцию исправленный текст, а также его идентичный электронный вариант вместе с первоначальным вариантом рукописи.

10. Редакция оставляет за собой право производить сокращения и редакционные изменения рукописей.

11. Плата за опубликование рукописей аспирантов не взимается.

12. Статьи, не соответствующие настоящим правилам не принимаются.