

В диссертационный совет 6D.KOA-018
при Таджикском национальном университете
(734025, г. Душанбе, проспект Рудаки 17)

ОТЗЫВ

официального оппонента на диссертацию Алимзода Шахлохон Абдусалом на тему: «Нормативный договор как источник права Таджикистана: теоретико-правовое исследование», представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.01 – теория и история права и государства; история учений о праве и государстве (юридические науки)

Актуальность темы диссертации. Актуальность темы диссертации объясняется двумя основными факторами. Во-первых, актуальность темы диссертации обосновывается тем, что роль нормативного договора повышается на этапе развития свободных экономических отношений, активизации договорного правотворчества, расширения сфер правового регулирования с участием субъектов гражданских, трудовых и иных правоотношений. Наравне с традиционными источниками права повышается регулятивная роль нетрадиционных источников права, в частности, нормативного договора. В условиях развития рыночных отношений, разумеется, будет нарастать регулятивная функция нормативных договоров. А это, в свою очередь, требует активизации научных исследований, касающихся различных сторон и аспектов нормативного договора.

Во-вторых, актуальность темы диссертации обусловлена пересмотром традиционных подходов к источникам права в условиях развития системы источников права. На данном этапе наряду с традиционными источниками права повышается также регулятивная роль нетрадиционных источников права. К ним относится, в частности, нормативный договор. В условиях развития рыночных отношений, разумеется, будет нарастать регулятивная функция нормативных договоров. Все это требует проведения активных научных исследований различных сторон и аспектов нормативного договора.

Степень новизны результатов, полученных в диссертации, и научных положений, представленных к защите. Диссертационное исследование Алимзода Ш.А. обладает научной новизной, которая подтверждается следующими обстоятельствами:

1) данная диссертация представляет собой первое в юридической науке Таджикистана, в частности, в общей теории права общетеоретическое, методологическое исследование нормативного договора как источника права Таджикистана;

2) в диссертации в рамках анализа общепризнанных в общей теории права идей и суждений автор формулирует собственные идеи, суждения, выводы и положения о нормативном договоре как источнике права Таджикистана;

3) в диссертации изложены авторские понятие нормативного договора, идеи автора об отличительных признаках и видах нормативного договора, определено место нормативного договора в системе источников права Таджикистана;

4) в диссертации излагается авторская научная конструкция нормативного договора на основе его структурных компонентов;

5) в диссертации выявлены свойства нормативного договора, отличающие его от индивидуального договора;

6) в работе определено место нормативного договора в механизме правового регулирования, выявлена регулятивная функция нормативного договора;

7) обоснован авторский взгляд на нормативный договор как самостоятельная разновидность источника права, выносящий ясность в существующие суждения о вспомогательной роли нормативного договора;

8) предложена авторская классификация видов нормативного договора, что заслуживает внимания в контексте многообразия разновидностей нормативного договора;

9) в диссертации выявлены свойства нормативных договоров в конституционном, административном, трудовом, гражданском, международном праве, что заслуживает поддержки в контексте раскрытия роли нормативного договора как источника отраслей права Таджикистана.

Научная новизна и обоснованность научных положений, выносимых на защиту, подтверждается следующим образом:

1. Излагается авторское определение понятия «нормативный договор», которое с методологической точки зрения не вызывает сомнений, поскольку учитывает основные свойства нормативного договора, отражает теоретическую конструкцию нормативного договора. Данное определение обладает научной новизной, поскольку включает свойства нормативного договора, которые служат объектом научной полемики.

2. Излагается авторский взгляд на различие понятий «нормативный договор» и «индивидуальный договор». Такой подход автора заслуживает внимания, поскольку вносит ясность на проблему различения указанных договоров в контексте источников права. Положение диссертации по поводу разграничения нормативного и индивидуального договора научно обосновано, поскольку опирается на четкие критерии, касающиеся публично-правового характера нормативного договора, его нормативного содержания, а также функций правового регулирования.

3. Научно обосновано положение о нормативные договора как источнике права Таджикистана на основе строго аргументированных оснований, касающихся правообразовательной функции нормативного договора, его роли в механизме правового регулирования. Данное научное положение подкреплено изложенными автором аргументами, подтверждающими факт отнесения нормативного договора к нетрадиционным источникам права, роль которых повышается на этапе свободных экономических отношений.

4. Обосновано научное положение о нормативном договоре как средства правового регулирования, элемента механизма правового регулирования.

Научная новизна и обоснованность данного положения подтверждается выявленными регулирующими функциями нормативного договора в сравнение с функциями иных элементов механизма правового регулирования. В подтверждение особенностей регулятивной функции нормативного договора автор излагает аргументы, заслуживающие доверия и поддержки.

5. Научно обосновано положение о различении нормативных договоров от нормативных правовых актов. Обоснованность данного научного положения подтверждается свойствами нормативного договора и признаками нормативного акта, субъектами их принятия, процедуры выработки и заключения нормативных правовых актов и нормативного договора, а также отличительными особенностями договорного правотворчества и правотворчества государственных органов. Заслуживает внимания также положение о свойствах нормативного договора, отличающие его от ненормативных договоров.

6. Предложенная автором классификация нормативных договоров по сфере действия в пространстве, времени действия, субъектному составу, целям заключения, по отраслям права заслуживает поддержки. Данное положение научно обосновано, опирается на общепризнанные в общей теории права критерии разграничения структурных компонентов правовой системы по сферам их действия.

7. Обосновано положение о том, что нормативный договор является самостоятельным источником права или самостоятельной разновидностью источников права. Данное положение научно обосновано, обладает научной новизной, поскольку подтверждается обстоятельствами, вносящими ясность в дискутирующиеся в общей теории права суждения об источниках права, их системе, принципах структурирования. В качестве доказательства автор ссылается на правообразующие функции международного договора, что является неоспоримым фактом.

8. Обосновано положение о нормативном договоре как акте договорного правотворчества. Научная обоснованность данного положения подтверждается раскрытыми свойствами договорного правотворчества в отличие от правотворчества государственных органов. Заслуживает поддержки также идея автора нормативном договоре как акте исключительно договорного правотворчества, а не правоприменения. Данная авторская идея вносит ясность в вопрос соотношения правотворчества и правоприменения, правотворческие и правоприменительные акты, нормативном договоре и правоприменительном акте.

9. Обосновано положение о функциях нормативного договора. Данное положение обладает научной новизной в сравнение с существующими суждениями по поводу функциональной роли нормативного договора. Новизна данного положения подтверждается раскрытыми функциями нормативного договора в сфере формулирования нормативных предписаний, согласования интересов сторон, правового регулирования общественных отношений, конкретизация действующего законодательства, разрешения

правовых коллизий, восполнения пробелов в правовом регулировании, защите публичных прав и интересов.

10. Обосновано положение о международном договоре как основном источнике международного права. Обоснованность данного положения подтверждается выявленными свойствами и функциями международного договора как формы международного права и закрепления международных правовых норм, способе согласования воли субъектов международных отношений. Обосновано также положение о требованиях к международным договорам. Роль международного договора раскрывается с учетом государственно-правовой интеграции в рамках СНГ и ШОС, а также глобальных вызовов и угроз.

11. Обосновано положение о нормативном договоре как источнике конституционного права в рамках изложенных автором аргументов, доказывающих правообразовательные функции конституционного нормативного договора в сфере как конституционного права, так и иных отраслей права Таджикистана в силу особенностей предмета конституционного правового регулирования, содержательных компонентов конституционного нормативного договора.

12. Обосновано положение о публично-властном характере административного нормативного договора по сравнению с иными разновидностями нормативных договоров. Данное положение научно обосновано и обладает научной новизной в контексте разрытия публично-властного, субординационного характера административных правоотношений, отражения административным нормативным договором специфики правовых связей между субъектами на основе властного соподчинения, особого субъектного состава. Указанное положение подтверждается раскрытыми свойствами административного нормативного договора, классификацией его видов.

13. Обосновано положение о коллективном нормативном договоре как источнике трудового права. Данное положение научно обосновано раскрытыми свойствами коллективного договора в отличие от других видов нормативного договора, особенностями локального правотворчества, спецификой сферы действия коллективных договоров.

14. Обосновано положение о публичном гражданском договоре как источнике гражданского права. Данное положение научно обосновано путем раскрытия свойств гражданского публичного договора в сфере передачи имущества в собственность, в пользование, выполнения работ или оказания услуг, выявления его целей. Раскрывается публичный признак гражданского публичного договора в контексте публичного характера деятельности коммерческой организации, его распространением на неограниченный круг потребителей, содержанием одинаковых для всех условий, судебным порядком разрешения споров по согласию даже одной из сторон.

Обоснованность и достоверность выводов и рекомендаций, указанных в диссертации. В диссертации сформулированы выводы о формально-юридическом понимании источников права, особых условиях и общих

закономерностях формирования и развития системы источников права, расширении круга источников права, преобладании нетрадиционных источников права (судебный прецедент, решения Конституционного суда, принципы права, нормативный договор, юридическая доктрина), повышении значения нормативного договора как источника права в условиях расширения возможностей и горизонтов договорного регулирования активизации корпоративного правотворчества (стр. 52-54).

Изложены выводы автора о нормативном договоре как юридическом документе, видах нормативного договора, о нормативном договоре как источнике права, об учредительном характере нормативного договора, универсальных и конкретных признаках нормативного договора (стр. 79-82).

Сформулированы выводы автора об отличительной особенности нормативно-правовых соглашений, свойствах нормативных договоров, необходимости исследования нормативного договора в рамках общей теории права, разработке теории договора в рамках общей теории права, компонентах теории договора, повышении роли договора как универсального регулятора, понимании нормативного договора в рамках функционального анализа (стр. 102-105).

В ходе исследования автор обосновывает выводы о межгосударственном договоре, международном договоре как разновидности международных правовых актов, о договорах, конвенциях, пактах, хартиях, трактатах, декларациях как источнике международного права, о свойствах договора-сделки, признаках международных договоров нормативных и ненормативных договоров, международной договорённости (стр. 123-125).

Формулируются авторские выводы о свойствах конституционно-правового договора, его приоритете в правовой системе, его учредительном характере, о правовой природе Общего соглашения об установлении мира и национального согласия в Таджикистане от 27 июня 1997 г., субъектах конституционно-правового договора, его публичном характере, классификации (стр. 132-135).

Обоснованы выводы о свойствах административного нормативного договора, субъектах и порядке его заключения, его управленческом характере, нацеленности на реализацию полномочий органов государственного управления, его правовой основе, критериях классификации (стр. 147-149).

Сформулированы выводы о свойствах договорных отношений в трудовом праве, специфики трудовых правоотношений, изменении характера трудовых отношений, о социальном партнерстве, о соотношении коллективного соглашения и коллективного договора, нормативном значении коллективного договора (стр. 161-163).

Обоснованы выводы о свойствах, субъектах, видах публичного гражданского договора, особенностях отдельных разновидностей публичного гражданского договора, критериях классификации публичных договоров (стр. 172-174).

Сформулированные автором выводы научно обоснованы, обладают научной новизной, опираются на строго выверенные, подтверждаемые практикой договорного правотворчества аргументы.

В диссертации изложены рекомендации по практическому использованию результатов проведенного исследования. Данные рекомендации содержат следующие предложения:

- расширение круга источников права является ошей закономерностью;
- при раскрытии понятия источника права необходимо учитывать многообразие правопонимания;
- необходимо активизировать дальнейшее исследование источников права на фоне расширения круга форм действующего права;
- следует активно включать научный материал в сфере договорного правотворчества в учебный процесс;
- следует признать регулирующую роль нормативного договора как источника права на фоне расширения правового поля, формирования общественных отношений в сфере свободной экономической деятельности, влияние частного сектора на уровень экономического развития;
- понятие и признаки нормативного договора целесообразно исследовать с учетом его разновидностей;
- понятие и свойства международного нормативного договора как источника права следует раскрывать с учетом его свойств, конструкции, особого места в системе международного права, в правовых системах, в национальной системе права;
- признаки и свойства нормативного договора, раскрываемые в процессе научного исследования, влияют на состояние и развитие законодательства.

Указанные в диссертации рекомендации научно обоснованы и достоверны, имеют научное и практическое значение.

Научная, практическая, экономическая и социальная значимость результатов диссертации с указанием рекомендаций по их использованию. Научная значимость полученных в ходе исследования научных результатов подтверждается тем, что они закладывают основу исследования источников права, видов источников права, понимания источников права, традиционных и нетрадиционных источников права. Результаты исследования имеют методологическое значение для последующего анализа понятия, свойств, видов нормативного договора как источника права. Научные результаты исследования могут использоваться в отраслевых юридических науках, в частности, в конституционном, административном, трудовом, гражданском, международном праве.

Практическое значение результатов проведенного исследования заключается в том, что они могут быть использованы в процессе договорного нормотворчества. Они могут применяться при конструировании различных видов нормативного договора. Выводы и рекомендации диссертации способствуют совершенствованию практики договорного правотворчества в Таджикистане. Результаты исследования могут применяться в учебном процессе, при подготовке учебников и учебных пособий в сфере общей теории

права, конституционного. Административного, трудового, гражданского, международного права. Результаты диссертации могут использоваться в процессе переподготовке юридических кадров, в частности, в сфере договорного правотворчества.

Результаты исследования могут учитываться при анализе закономерностей развития экономических, в частности, рыночных отношений, роли договорного правотворчества в сфере свободной экономической деятельности, а также в процессе правового регулирования социального партнерства в трудовых коллективах.

Вместе с тем, диссертационное исследование Алимзода Ш.А. не лишено спорных положений.

1. Исследуя понятие источника права, автор строго придерживается формально-юридического подхода. Автор, в частности, подчеркивает, что «источники права понимаются в формально-юридическом смысле» (стр. 26). В рамках такого подхода в диссертации анализируется соотношение источников и форм права как равнозначных понятий.

В то же время такой подход автора к источникам права отодвигает на задний план иные подходы к источникам права, например, социологический, идеологический и другие подходы. В общей теории права многие современные авторы выступают против идеализации категории «формально-юридические источники права», потому, что на понимание источников права влияют социально-экономические условия жизни общества.

2. Автор подчеркивает, что социально-экономические преобразования существенно влияют на содержание нормативных договоров. В связи с этим нормативный договор отражает изменяющийся правовой статус сторон нормативного соглашения. Однако, по мнению автора, общие или универсальные свойства нормативного договора остаются неизменными. В противном случае нормативный договор будет терять свое значение (стр. 66).

Данное суждение автора является спорным. Социально-экономические преобразования, правовая реформа существенно влияют на содержание нормативных договоров, на правовое положение сторон нормативного договора, на цели договорного правотворчества. При этом изменяются общие или универсальные свойства нормативного договора. Нормативный договор не является догмой. Содержание нормативного договора изменяется под влиянием общественных преобразований. Форма нормативного договора может сохраняться в течении длительного времени, если на уровне законодательства не будут корректироваться формально-юридические признаки нормативного договора, или не будут совершенствоваться нормативные акты, на основе которых заключаются нормативные договоры. Однако изменение нормативного договора всегда изменяется под влиянием общественных преобразований, Поэтому автору следовало различать форму и содержание нормативного договора.

3. По мнению автора, давая определение административно-правовому договору, необходимо выделить юридическую природу его происхождения. При этом автор подчеркивает, что административно-правовые договоры не являются властной формой реализации исполнительной власти. При таких соглашениях, по мнению автора, формируется сложный состав юридического факта, но конкретные административные правоотношения не порождаются. Данное соглашение, по мнению автора, создает основу для издания индивидуального правового акта, обеспечивая правомерное действие властного субъекта. Или же издаётся нормативно-административно-правовой акт (стр. 135).

Данное суждение автора является спорным. Понятие административно-правового договора можно понять не только с учетом юридических, но и иных социальных факторов его формирования. Административно-правовые договоры связаны управленческой деятельностью органов государственного управления, служат формой реализации их полномочий, заключаются в рамках полномочий органов исполнительной власти. Административно-правовые договоры способствуют реализации исполнительной власти, отражают правовой статус органов управления как стороны таких договоров. Административно-правовые договоры служат основой для принятия административного индивидуального правового акта, который служит основанием возникновения административных правоотношений. Поэтому административно-правовые договоры создают почву для административных правоотношений.

Указанные замечания носят спорный характер, высказаны в порядке научной дискуссии и не влияют на общую положительную оценку диссертации.

Публикация результатов диссертации в рецензируемых научных журналах. По теме диссертации соискателем опубликовано 11 научных статей, в том числе 5 статей в рецензируемых и рекомендованных журналах Высшей аттестационной комиссией при Президенте Республики Таджикистан и 6 статей в иных изданиях.

Подведение обобщенного заключения о признании или непризнании соискателя достойным соответствующей ученой степени в заключительной части отзыва. Диссертация Алимзода Ш.А. соответствует требованиям пунктов 31, 33, 34 и 35 Порядка присуждения ученых степеней, утверждённого Постановлением Правительства Республики Таджикистан от 30 июня 2021 г. за № 267.

Диссертация Алимзода Ш.А., представленная на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.01 - теория и история права и государства; история учений о праве и государстве является завершённым научно-квалификационным исследованием. Она охватывает актуальные, своевременные и важные для развития теории государства и права вопросы.

Диссертация составлена автором самостоятельно, имеет внутреннее единство, новые научные результаты и положения, и свидетельствует о личном вкладе автора в теорию государства и права.

Диссертация соответствует специальности 12.00.01 - теория и история права и государства; история учений о праве и государстве.

Автореферат диссертации соответствует его содержанию. В автореферате отражено краткое содержание анализа глав и подразделов диссертации.

Диссертация на тему: «Нормативный договор как источник права Таджикистана: теоретико-правовое исследование» соответствует требованиям, предъявляемым к такому роду работам на соискание учёной степени кандидата наук, а ее автор Алимзода Шахлохон Абдусалом заслуживает присуждения учёной степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.01 - теория и история права и государства; история учений о праве и государстве.

Официальный оппонент:
доктор юридических наук, профессор,
Ректор Академии государственного управления
при Президенте Республики Таджикистан

Гафурзода А.Д.

Подпись Гафурзода А.Д. заверяю:
Начальник управления кадров,
делопроизводства и спецчасти



О.О. Бобозода

Адрес: 734003, город Душанбе,
улица Саид Носир 33,
тел./факс (992 37) 224-17-86,
224-89-45, 228-92-20
www.apa.tj, info@apa.tj

«28» ноября 2022