

**«УТВЕРЖДАЮ»**

Ректор Таджикского государственного  
университета коммерции,  
д.т.н. доцент \_\_\_\_\_ Назарзода Х.Х.



\_\_\_\_\_ 2022 года.

## **ОТЗЫВ**

ведущего учреждения - Таджикского государственного университета коммерции на диссертационную работу Хамроева Шухратжона Садиновича на тему «Формирование и модернизация юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане» представленное на соискание ученой степени доктора юридических наук по специальностям: 12.00.01 – Теория и история права и государства; история учений о праве и государстве; 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

**1. Актуальность темы исследования и ее связь с общенаучными и общегосударственными программами (запросами практики развития науки и техники)**

Формирование и модернизация юридической конструкции института договорных отношений представляет собой весьма длительный процесс, исторические корни которого настолько глубоки, что исходные моменты, истоки этого явления, его зарождения выявить далеко не просто. Поэтому неудивительным является тот факт, что сущность феномена договора, как гражданско-правового явления, проявилась еще в период первобытного общества, что исследование путей эволюции, приведших к его появлению именно в этом периоде, а потому и целесообразно считается его контекстуальное рассмотрение.

Интерес обозначенной теме связана еще и с появлением классового

общества и государства, где заметно изменяется форма договора и содержание договорных отношений, что при обобщении и анализе вызывает целый ряд непростых вопросов. Так как в этой периоде регулирование бытовых и хозяйственных вопросов становится возможным только при наличии правил, установленных норм и предписаний права. Под их влиянием договор превращается в специфический институт права, что в дальнейшем сделало возможным его применение для товарообмена, и, в целом, - для реального обеспечения хозяйственного оборота. Этим объясняется и выделение договора в одну из разновидностей института обязательств в системе гражданско-правовых норм Древнего Востока. При котором имеет место реальная возможность познать восточные образцы права, впоследствии послуживший предпосылкой для формирования и развития древнетаджикского права - права авестийского периода, в которой не только упоминаются понятия «договор» и «поручительство», но и проведена их классификация, как по форме заключения, так и по величине стоимости выставлявшегося гарантийного залога. В этом контакте анализ проблемы нормативно-правового регулирования, ее уникальность и значимость, связаны с договорным правом шариата, занимавшим одно из центральных мест в системе источников права дореволюционного Таджикистана. Который также пережил определённые этапы в своем развитии. Но он не был единственным источником регулирования договорных отношений, так как параллельно с религиозно-правовыми нормами шариата в дореволюционном Таджикистане действовали также нормы и обычного права, а после присоединения Средней Азии к России - и правовые нормы царской России, что, с точки зрения научного подхода, ещё более расширяет диапазон актуальности проблематику настоящего исследования.

Актуальность обозначенной теме связан еще и с тем, что такое историческое изучение неизбежно приводит к опыту сравнительно-правового анализа и будет способствовать не только пониманию многих современных теоретической и практической проблем договорного права, но и правильному

их разрешению. В этой связи актуализирует проблематику данного исследования не только природа юридической конструкции института гражданско-правового договора, но и его регулятивная роль, способ и свойства, как в советском, так и в современном периоде развития цивилильно-правовой доктрины.

Для советского периода специфическим является нормативно-правовое закрепление «нового образца» гражданско-правового договора в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республиканских кодексах. Именно «централизация договорных отношений» была признана формой проявления нового образца гражданско-правового договора, основанного на плановом предписании (плановых актах государства), и оказавшего свое влияние на все сферы хозяйственной жизни общества. Впоследствии эта процедура на практике привела к отрицанию роли свободы договора в договорных отношениях. Поэтому, этот период в истории эволюции института гражданско-правового договора считается одним из самых сложных, как для цивилильно-правовой доктрины, так и для практики реализации норм гражданско-договорного права.

Не будет ошибочным и сделать вывод о том, что на сегодняшний день договор не просто сохранился в гражданском обороте, как важная и незаменимая юридическая конструкция, но и получил широкое применение в системе современных регуляторов общественных отношений. Поэтому современный период считается важным в развитии и модернизации договорных отношений. Так, гражданско-правовой договор был признан не только главным стержнем и доминантой рыночной экономики, но и, как некий императив - регулятор, защищающий справедливый порядок формы самоорганизации и свобода многочисленного и формально-определенного круга лиц - участников гражданского оборота. Именно этот период и связанные с ним процессы трансформации общественной жизни, явились базой для дальнейшей модернизации юридической конструкции института гражданско-правового договора, что вызывает целый ряд непростых назревших вопросов по



выработке и расширении как доктринального, так и нормативного осмысление конструкции договорных отношений в суверенном Таджикистане. Неполнота исследований в рассматриваемой области, а также отсутствие в отечественной юридической науке комплексных монографий, посвященных изучению формирования и модернизации юридической конструкции института гражданско-правового договора, и, в целом, – единых представлений о нем, свидетельствуют о недостаточной степени разработанности данной темы, ее актуальности и целесообразности ее выбора для данного диссертационного исследования.

Тема и содержание диссертационного исследования связана с приоритетными направлениями научных и научно-технических исследований в Республике Таджикистан на 2021 – 2025 годы, утвержденных постановлением Правительства Республики Таджикистан от 26 сентября 2020 года, №503.

**2. Научные результаты в рамках требований к диссертациям п. п. 31-33** Порядка присуждения ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства Республики Таджикистан от 30 июня 2021 года № 267.

Диссертация Ш.С. Хамроева является научно-квалификационной работой, в которой на диссертационном уровне исследованы вопросы, связанные с формированием и модернизации юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане. В контексте последнего определены понятие и уточнены гносеологические, нормативные и ненормативные основы феномена конструкции института гражданско-правового договора. Проанализированы цивилизно-доктринальные подходы к дефиниции феномена института гражданско-правового договора, и на основе полученных выводов сформулировано понятие института гражданско-правового договора и обозначены его особенности.

Также в работе проведено сопоставление понятий «гражданско-правовой договор» и «правовой договор» и на основе концептуального подхода определены их общие и отличительные признаки и соподчиненность. С позиций цивилизационного подхода к восприятию

цивильно-правовых явлений, определены особенности периодизации процесса развития юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане.

В ходе исследования выявлены начальные прологические механизмы функционирования и модификации первичной институциональной конструкции гражданского договора в системе древневосточного, зороастрийского, мусульманского, советского и постсоветского права Таджикистана.

Определены место и роль института гражданско-правового договора в регулировании взаимных отношений участников гражданского оборота, основанных на свободе волеизъявления сторон в современной системе гражданского законодательства Таджикистана. Для целей данного исследования в работе освещен вопрос конструирования договорных отношений и возможности их эффективного использования в механизме функционирования рыночных отношений. В конце работы приведены рекомендации по дальнейшей модификации и модернизации юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане и практики его применения.

Предусмотренный план диссертационной работы и его логическое и последовательное построение состоит из вопросов, необходимых для успешного решения исследуемой проблемы.

Диссертация состоит из введения, четырех глав, включающих шестнадцать параграфов, заключения и списка использованной литературы.

**Это позволило автору получить следующие научные результаты:**

1. Обоснован вывод о том, что институт гражданско-правового договора выступает как системная категория и структурный элемент, присущие только гражданскому праву, и является не только объектом для познания его специфической правовой конструкции, но и нормативной и ненормативной основой для возникновения, изменения и прекращения свойственных ему предметов регулирования.

2. Исследование позволило автору выработать дефиницию феномена института гражданско-правового договора, что под которым следует понимать регулятивный правовой акт взаимных отношений, основанных на свободе воли двух и более лиц, ориентированных на организацию и координацию их эквивалентно-возмездных отношений, имеющих своей целью не только достижение правового результата, но и применение мер правового воздействия при наступлении нежелательных последствий.

3. Автор делает вывод о том, что гражданско-правовой договор имеет своеобразную юридическую конструкцию, отличающую его от других (отраслевых) договоров в общей системе правовых договоров. Правовые договора, как публичные, так и частные – это логически построенная система договорных отношений, в которой разграничение договоров производится не только по установленному в них правовому режиму, но и в зависимости от регулируемых ими и свойственных их природе отношений (материальных или процессуальных). В этом контексте автором предложено, что сегодня в науке уже назрела необходимость введения в категории общей теории права теории правового договора, как системного образования, включающего разновидность договора, как правового акта.

4. Обосновывается положение о том, что юридическая конструкция института гражданско-правового договора в своем развитии и эволюции прошла не четыре, а пять цивилизационных периодов - *прологический, авестийский (зороастрийский), исламский (мусульманский), советский и постсоветский*.

5. Автор делает вывод о том, что гражданско-правовой договор - это цивилизно - прологическое явление, и контуры его первичной конструкции проявились еще при первобытном общественном строе. Последний открыл возможности для появления «монодоговоров» - *бартера, дарения, алеаторного договора, договора хранения, страхования* и др., основанных на «мононормах», как неинституциональных инструментах регулирования «естественного (натурального) хозяйства». Поэтому генетические корни формирования



договора следует искать не в государстве и праве, а в нормах и правилах догосударственной цивилизации.

6. Автор высказывает точку зрения относительно того, что институт «гражданско-правовой договор» является самостоятельным гражданско-правовым явлением, и причиной превращения его в отдельный институт гражданского права стало появление права и государства на Востоке и Западе. Впоследствии восточные образцы права послужили предпосылкой для формирования и развития древнетаджикского авестийского права, имеющего особую специфику и являющегося продуктом зороастрийской цивилизации. Где договор рассматривается как действие, порождающее обязательства. Для функционирования договора, в авестийском гражданско-правовом обязательстве было необходимо участие «поручителя», и, кроме того, «договор поручительства» использовался в разных вариантах, чем он и отличался от других древних конструкций договорного права.

7. Обосновывается положение о том, что в зороастрийском праве санкции за неисполнение договора были не только отражением сакральных представлений, верований, ритуалов и этико-нормативных учений о самом договоре, но и подкреплялись силой наказания двух божеств – Митры и Апам Напата, поддерживающих порядок в обществе.

8. Автор делает вывод о том, в исламе «ахд» (араб. **العهد**) - договор рассматривался как соглашение сторон, основанное на воле Аллаха, заветах и изречениях пророка Мухаммада. При этом договор, в основном, был предметом регулирования «*фикха*» (араб. **فقه**) – права в юридическом смысле, в котором он разделялся на основные и дополнительные виды и разновидности. Где поведение сторон при совершении сделок должно было отвечать требованиям справедливости (*ал-адалят*), равенства (*ал-мусауат*) и свободы (*ал-хуррия*), а при решении споров, возникающих по договору, стороны должны были преследовать благие цели (*ал-масляха*).

9. Автор делает вывод о том, до 60-х гг. XX века Гражданский кодекс РСФСР 1922 года внёс определенный вклад в развитие и регулирование

договорных отношений на территории Союза ССР и союзных республик, а в этом правовом пространстве находился и Советский Таджикистан. В Гражданском кодексе РСФСР институт гражданско-правового договора рассматривался как разновидность обязательства, где в качестве субъекта выступали как физические, так и юридические лица, но в условиях государственного хозяйства приоритет был отдан участию самого государства. Последнее исходило из основ административного планирования, получившего широкое применение и в сфере договорных отношений, и это стало причиной деградирования отдельных видов договоров.

10. Обосновывается положение о том, что в Советском Таджикистане первым кодифицированным актом, заложившим нормативные основы института гражданско-правового договора, стал Гражданский кодекс Таджикской ССР 1965 года. Однако с принятием кодекса, существенных изменений в положениях и конструкции института гражданско-правового договора не произошло, т.к. по-прежнему приоритет отдавался договору со статусом планового, а не децентрализации договорных отношений, основанной на свободе воли контрагентов. И, в целом, данная тенденция сохранялась вплоть до распада Союза ССР.

Тем не менее, обосновывается положение о том, что, что предшествующее развитие цивилильно-правовой доктрины создало для советского периода все необходимые предпосылки для развития договорных отношений и предопределило процесс институционализации гражданско-правового договора, как свойственного социалистическому типу хозяйствования.

11. Автор высказывает точку зрения относительно того, что юридическое реконструирование института гражданско-правового договора в условиях государственной независимости Таджикистана, было обусловлено необходимостью реформирования общественно-правовой жизни страны в условиях перехода нашего общества к рыночным отношениям. В этот период основой для введения новых разновидностей института гражданско-правового



договора и его модификации стала разработка и принятие нового кодифицированного законодательного акта – «Гражданского кодекса Республики Таджикистан». Кодекс декларировал гражданско-правовые отношения преимущественно на основе утверждения принципов суверенитета, демократии, правовых основ государства, введения новых форм хозяйствования, сочетающих равноправие субъектов и их свободное участие в имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношениях. Этот период считается важным для развития и последующей модернизации договорных отношений.

12. Автор аргументируется вывод о том, что гражданско-правовой договор - это главный стержень рыночной экономики. Его экономическое содержание выражается в том, что все экономические отношения, в которых участвуют субъекты, облечены в форму договора. А договор в этом правовом механизме выполняет универсальную функцию, посредством которой стороны способны удовлетворить свой имущественный интерес, но через удовлетворение интереса другой стороны. В противном случае, договор, как важнейшая социально-правовая ценность и рациональная экономическая форма проявления динамики развития производственных, торговых, культурных, научных и иных процессов преобразования общественной жизни, теряет свои основные свойства.

13. Обосновывается положение о том, что по типологии и видам их классификации гражданско-правовые договоры делятся на предпринимательские и не предпринимательские. В этой связи, в некоторых странах СНГ даже приняты Предпринимательские кодексы, как, например, в Республике Казахстан, но, по большому счету, о предпринимательских договорах в них ничего не говорится, а лишь подчеркивается приоритетность норм гражданского законодательства в регулировании договорных отношений. Данный подход автором считается верным, т.к. договорные отношения в области частного права могут регулировать только нормы гражданского законодательства.

14. Автор высказывает точку зрения относительно того, что классификация договоров – это не только деление договоров на классы, виды и подвиды, но и способ, при котором выявляется существенное сходство и различие между отдельными видами договоров, и определяется их положение в единой системе договорных обязательств. Классифицирование новых видов договоров, а также их совершенствование должны строиться на основе комплекса идей и принципов, сформулированных как наукой, так и практикой гражданского права.

16. Автором обосновывается положение о том, что гражданско-правовая модернизация - это комплекс взглядов, идей и ценностей, сложившихся с учетом новых достижений цивилистической науки, присущих тому или иному институту гражданского права и придающих ему современный облик, в соответствии с потребностями общественного развития. Модернизация гражданско-правового договора в целом либо его отдельного элемента, конкретного вида или класса способствует обновлению и развитию всей системы договорного права.

17. Доказывается, что целью модернизации юридической конструкции института гражданско - правового договора является преодоление противоречий в законодательстве посредством обеспечения не только его стабильности, но и повышения уровня эффективности его применения на практике, в соответствии с потребностями общества.

В этом контексте, предложено, что средством модернизации юридической конструкции института гражданско-правового договора выступают стратегически важные документы (нормативные акты, концепции, программы, стратегии, моратории и т.д.), принятые государством, а также цивилизно-правовые доктрины, что придание этим документам силы закона в полнее может служить главным ориентиром для модификации института гражданско-правового договора.

**3. Степень обоснованности и достоверности каждого научного результата (научного положения), выводов соискателя,**

## **сформулированные в диссертации.**

По итогам исследования автором выработаны ряд рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства Республики Таджикистан в сфере функционирования и реализации договорных отношений. Все полученные результаты исследования являются достоверными. Сделанные выводы основаны на анализе норм действующего законодательства и правоприменительной практики в области регулирования договорных отношений.

Материалы диссертации использованы с соответствующей ссылкой на их авторов и на источники заимствования, что свидетельствует о соблюдении пункта 37 Порядка присуждения ученых степеней.

В диссертации и других документах, представленных Хамроева Ш.С., отсутствуют недостоверные сведения, в том числе сведения о работах, опубликованных заявителем.

### **4. Степень новизны каждого научного результата (научного положения), выводов соискателя, сформулированных в диссертации**

Степень научной новизны данной диссертационной работы состоит в том, что она является первым исследованием в Республике Таджикистан, посвященным проблеме формирования и модернизации юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане. Полученные в диссертации данные доказали постоянно возрастающую роль договора в жизни и в быту человеческого общества.

В диссертационном исследовании выявлена категориальная и функциональная сущность предпосылок формирования и модернизации юридической конструкции договора, как разновидности института гражданско-правового обязательства; сформулировано его определение, как сложной, многоаспектной, изменяющейся, но, в то же время, устойчивой гражданско-правовой категории. И на основе анализа его форм и строения раскрывается его целостно-смысловое назначение, как гаранта нормального функционирования взаимоотношений участников гражданского права. Сформировано понятие и



раскрыты основные признаки института гражданско-правового договора. В контексте теории правового договора, определены общие и отличительные признаки феноменов «гражданско-правовой договор» и «правовой договор» и соподчиненность их дефиниций.

Установлена периодизация развития юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане. Выявлены первоначальные неинституциональные механизмы конструирования, функционирования и модификации гражданского договора в системе норм древневосточного права. Раскрыты особенности и смысловое содержание конструкции гражданско-правового договора в системе цивильно-правовых норм зороастрийского, мусульманского, советского и постсоветского права Таджикистана. Выработаны рекомендации по дальнейшей модификации и совершенствованию юридической конструкции института гражданско-правового договора. Выводы и предложения, изложенные в работе, могут содействовать дальнейшему совершенствованию доктрины гражданского права и законодательства Республики Таджикистан в области регламентации норм договорного права.

**5. Оценка внутреннего единства и направленность полученных результатов на решение соответствующей актуальной проблемы, теоретической или прикладной задачи.**

Диссертационная работа Ш.С. Хамроева является завершенным научным исследованием, в котором на основе методологического подхода логически и обстоятельно изложена суть исследования. Полученные результаты имеют важное теоретическое и прикладное значение. Они вносят существенный вклад в изучение вопросов складывающихся в процессе формирования и модернизации юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане.

Содержащиеся в диссертационном исследовании положения и выводы могут быть использованы в интересах дальнейшего развития юридической науки, в законопроектной деятельности, в части совершенствования

договорных отношений, а также полезны при подготовке учебных пособий, учебно-методической литературы и преподавании учебных дисциплин, освещающих вопросы формирования и модернизации юридической конструкции договорных отношений.

#### **6. Подтверждение опубликования основных положений, результатов, выводов диссертации.**

Результаты данного диссертационного исследования отражены в 38 работах автора, в том числе: в 2 монографиях, 7 учебных пособиях, 29 научных статьях, 24 из которых были опубликованы в журналах, рекомендованных ВАК при Президенте Республики Таджикистан. Из общего числа работ, 2 научные статьи опубликованы в журналах, индексируемых базами данных «Scopus» и «Web of Science». Количество опубликованных материалов соответствует пункту 35 Порядка присуждения ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства Республики Таджикистан от 30 июня 2021 года № 267.

#### **7. Соответствие автореферата содержанию диссертации.**

Основные положения и выводы диссертации изложены в автореферате, в котором отражены актуальность темы исследования, степень научной разработанности темы, цели и задачи исследования, объект и предмет исследования, методологическая основа исследования, нормативная база исследования, теоретическая основа исследования, эмпирическая основа исследования, научная новизна исследования, научные положения, выносимые на защиту, теоретическая практическая значимость исследования, апробация результатов исследования, структура исследования, основное содержание диссертации, список научных публикаций автора.

#### **8. Недостатки по содержанию и оформлению диссертации.**

Как любое научное исследование, диссертационная работа Хамроева Шухратжона Садировича не свободна от дискуссионных положений, к которым относятся:

1. Некоторые вопросы являются спорными. Так, например автор утверждает, что теоретическое конструирование института гражданско-правового договора может служить основой для создания новых норм либо моделей договора и договорных отношений (это идеи, гипотезы, дефиниции, категории, системы, принципы и т.д.). При всем этом, по мнению диссертанта, теоретическое конструирование, имеющее свойство создания юридических моделей, имеет условное практическое значение, т.е. его результаты не всегда могут применяться в законотворческой практике (§1.1. С.44-45).

Отсюда, мы полагаем, что если теоретическое конструирование института гражданско-правового договора как активной формой проявления либо продуктом научно-теоретического правосознания в частности имеющее свойство создания юридических моделей и модернизации договорных отношений должно применяться в законотворческой практике. А лишь при отсутствии такого свойства его результаты не могут применяться в законотворческой практике.

2. Традиционно в отечественной юридической науке при исследовании периодизации развития права и правовых институтов выделяются четыре основных периода. Однако в диссертационном исследовании автором указано, не четыре, а пять периодов развития института гражданско-правового договора: 1) прологический 2) авестийский; 3) период распространения ислама; 4) советский; 5) постсоветский (§1.4. С.105).

3. В работе указывается: «Что касается четвертого класса договоров, то римлянам не удалось в свое время изобрести их. Однако современная модификация гражданского законодательства, в частности его особого института обязательственного права, предусматривает ряд разновидностей договоров, свойственных этому циклу» (§4.3. С.339).

Отсюда при классификации, какой договор больше всего подходит к этому циклу - договоры об использовании исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и ноу-хау, договоры о выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (НИР и



ОКР), авторские договоры о передаче исключительных и неисключительных прав, авторские договоры с пользователями объектов смежных прав преследующие свойства авторских договоров или в целом это и есть представляющий собой класс авторских договоров?

Однако, отмеченные недостатки носят дискуссионный характер и не умаляют весьма высокое значение проведенного исследования.

#### **9. Соответствие диссертации предъявленным требованиям «Порядка присвоения ученых степеней и присуждения ученых званий» ВАК при Президенте Республика Таджикистан**

Диссертация Хамроева Ш.С. является научной квалификационной работой, выводы и предложения, которые имеют весьма существенное значение в разрешении теоретических и практических проблем формирования и модернизация юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане, могут способствовать дальнейшему развитию науки теории и истории и гражданского права.

Диссертационное исследование содержит сформулированные и обоснованные автором научные положения и выводы, характеризующиеся качественной новизной и имеющие существенное научное значение. Основные положения и выводы диссертации опубликованы в научных трудах автора. Автореферат диссертации отражает ее основное содержание.

Диссертационное исследование на тему: «Формирование и модернизация юридической конструкции института гражданско-правового договора в Таджикистане» соответствует специальностям 12.00.01 - Теория и история права и государства; история правовых и политических учений; 12.00.03 - Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право, а ее автор, Хамроев Шухратджон Садинович заслуживает присуждения искомой научной степени доктора юридических наук.

Отзыв ведущей организации подготовлен д.ю.н., профессором С.И. Ибрагимовым и обсужден на расширенном теоретическом семинаре кафедры коммерческого и антикоррупционного права Таджикского государственного

университета коммерции от 28.10.2022 г., протокол № 2 и одобрен на заседании кафедры коммерческого и антикоррупционного права Таджикского государственного университета коммерции от 28. 10. 2022 г., протокол № 3.

**Председательствующий теоретического семинара,**

**Заведующий кафедрой коммерческого и антикоррупционного права Таджикского государственного университета коммерции, кандидат юридических наук**

**Алиев Ф.Ш.**

**Эксперт по диссертации,**

**Профессор кафедры коммерческого и антикоррупционного права Таджикского государственного университета коммерции, доктор юридических наук, профессор**

**Ибрагимов С.И.**

**Секретарь теоретического семинара,**

**доцент кафедры коммерческого и антикоррупционного права Таджикского государственного университета коммерции, кандидат юридических наук**

**Абдуллоев Ф.Р.**

**Подписи Ибрагимова С.И., Алиева Ф.Ш. и Абдуллоева Ф.Р. заверяю: начальник отдела кадров и специальных работ Таджикского государственного университета коммерции**



**Пирзода С.С.**

Адрес: Республика Таджикистан, Таджикский государственный университет коммерции, 734061, г. Душанбе, ул. Дехоти ½ Тел.: (992 37) 234-83-46, Факс.: (99237) 234-85-46, E-mail: mail@ddtt.tj