

ДОНИШГОҲИ МИЛЛИИ ТОҶИКИСТОН
ТАДЖИКСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ФАКУЛТЕТИ ҲУҚУҚШИНОСӢ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

ҲАЁТИ ҲУҚУҚӢ
ПРАВОВАЯ ЖИЗНЬ

Маҷалла ба истиқболи ҷашни 65 –
солагии Донишгоҳи миллии
Тоҷикистон таъсис дода шудааст.

№ 1 (01)

2013

ДУШАНБЕ – 2013

Маҷаллаи илмӣ – иттилоотии «Ҳаёти ҳуқуқӣ» (Правовая жизнь) дар Вазорати фарҳанги Ҷумҳурии Тоҷикистон таҳти № 0177/мҷ аз 16. 01. с.166. 2013 ба қайд гирифта шудааст. Январ – марти соли 2013, таҳти № 1 (01).

Сармуҳаррир: Ш.К.Ғаюров, доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор.

Муовини сармуҳаррир: М.Н.Раҷабов, номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент.

Котиби масъул: Ф.Ф.Идиев, номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент.

ҲАЙАТИ ТАҲРИРИЯ:

Ф.Т. ТОҲИРОВ – Академики АИ ҶТ, доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

М.А.МАҲМУДОВ – Академики АИ ҶТ, доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

А.В. МАЛЬКО – доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

Ш.М.МЕНГЛИЕВ – доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

З.Ҳ.ИСКАНДАРОВ – доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

Р.Ш.СОТИВОЛДИЕВ – доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

Т.Ш.ШАРИПОВ – доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

Э.С.НАСУРДИНОВ – номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент,

А.Д.ҒАФУРОВ – номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент,

А.М.ДИНОРШОЕВ – номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент,

Б.А.САҒАРОВ – номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент,

Д.Ш.САНГИНОВ – номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент,

М. М. БЕГМУРОДОВ – номзади илмҳои филология, дотсент.

Муассис: Донишгоҳи миллии Тоҷикистон (факултети ҳуқуқшиносӣ).

Учредитель: Таджикский национальный университет (юридический факультет).

Маҷалла бо забонҳои тоҷикӣ ва русӣ нашр мешавад.

Журнал выходит на таджикском и русском языках.

©Донишгоҳи миллии Тоҷикистон, 2013.

МУНДАРИЧА:

СОДЕРЖАНИЕ:

I. Ҳаёт, чомае ва давлат.

I. Жизнь, общество и государство.

1. Малько А.В. Правовая жизнь общества как объект правовой политики..... 5
 2. Сотиволдиев Р.Ш. Правовая политика как фактор правового развития общества..... 25
 3. Шинкарецкая Г.Г. Правомерность создания смешанных уголовных трибуналов..... 41
- II. Масъалаҳои оммавӣ – ҳуқуқӣ. II. Публично – правовые вопросы.**
4. Диноршоев А.М. История возникновения и развития международной системы защиты беженцев..... 54
 5. Сафаров Б.А. Закрепление основных прав и свобод человека в Конституции Республики Таджикистан и их соотношение с международными стандартами..... 61
 6. Сангинов Д. Ш., Курбонов Дж. С. К вопросу о роли ВТО в развитии предпринимательства в Республике Таджикистан..... 73
 7. Чабборов Р.Ч. Азизов И.М. Рушди қонунгузории экологии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар замони истиқлолият..... 82
 8. Марифхонов Р.Н. К вопросу правовой регламентации административной процедуры в зарубежных странах..... 90
 9. Вохидов Х. С. Понятие и виды сравнительного метода исследования следов..... 102

III. Муаммоҳои граждони – ҳуқуқӣ. III. Гражданско – правовые проблемы.

10. Раджабов М.Н. Статус международных организаций: частно-правовой аспект..... 114
11. Абдуджалилов А. Правовое регулирование интеллектуальной собственности в Республике Таджикистан: аспект Интернета 122
12. Масиев У. К вопросу о правовой особенности добровольной

и принудительной ликвидации коммерческих организа- ций.....	135
13. Рахимов Б.М. Моҳияти шартнома дар баҳши реклама.....	146
IV. Тафсир.	
IV. Комментарий.	
14. Гаюров Ш. К. Комментарий к преамбуле и ст. 1– 7 Закона Республики Таджикистан «О финансовом управлении и внутреннем контроле в государственном секторе»	154
Правила для авторов	167

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

Малько А. В. *

ПРАВОВАЯ ЖИЗНЬ ОБЩЕСТВА КАК ОБЪЕКТ ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ.

Калидвожаҳо: ҳаёти ҳуқуқи чома, сиёсати ҳуқуқӣ, инкишофи ҳуқуқӣ, низоми ҳуқуқӣ.

Ключевые слова: правовая жизнь общества, правовая политика, правовое развитие, правовая система.

Keywords: legal life of society, legal policy, legal development, legal system.

В XXI веке все больше стали привлекать к себе внимание такие явления, как правовая политика и правовая жизнь. Необходимость возникновения правовой политики, прежде всего, связана с необходимостью постоянного усовершенствования права, правового регулирования, с потребностью целенаправленно изменять правовую систему и определять вектор правового развития общества. В конечном же счете сама правовая жизнь «призвала» к себе на службу правовую политику.

Здесь вполне уместна следующая аналогия: например, на социальное развитие, социальную систему и социальную жизнь призвана влиять социальная политика, на экономическое развитие, экономическую систему и экономическую жизнь общества призвана влиять экономическая политика, на правовое же развитие, правовую

систему и правовую жизнь общества призвана целенаправленно влиять именно правовая политика.

В условиях все большего усложнения правовой жизни и проводимой в современной России модернизации правовая политика призвана играть особую роль, ибо является специализированной политикой в сфере права, деятельностью по преобразованию

*Директор Саратовского филиала Института государства и права РАН, доктор юридических наук, профессор, Заслуженный деятель науки РФ.

юридических механизмов. Данная политика, организуя саму правовую действительность, оптимизируя юридический инструментарий, имеет собственное содержание, самостоятельное значение наряду с иными видами политики, осуществляющими государством.

Следовательно, правовая политика выступает определенным способом организации правовой жизни, средством ее упорядочения. В свою очередь, правовая жизнь общества является объектом правовой политики.

Если правовая политика — это деятельность государственных органов и институтов гражданского общества по созданию эффективного механизма правового регулирования, по цивилизованному использованию юридических средств в достижении таких целей, как наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, укрепление законности и правопорядка, формирование правовой государственности и высокой правовой культуры общества и личности, то правовая жизнь — одновременно истоки и сфера проявления такой политики. Правовая политика содержит в себе определенную стратегию и тактику развития правовой жизни, ориентиры (цели и средства) для нее. Думается, именно это имел в виду Н.Н. Алексеев, когда отмечал, что «познание путей... одухотворения правовой жизни и есть задача правовой тактики или правовой политики, т.е. искусства реализации ценностей»¹.

Что же такое правовая жизнь общества, выступающая объектом правовой политики?

По нашему мнению, *правовая жизнь общества* — это форма социальной жизни, выражающаяся преимущественно в правовых актах и правоотношениях, характеризующая специфику и уровень правового развития данного общества, отношение субъектов к праву и степень удовлетворения их интересов.

Категория «правовая жизнь» приобретает все большую научную и практическую значимость. Именно она призвана отражать сложно развивающуюся и противоречивую юридическую действительность, неразрывную связь многообразных правовых явлений со всеми другими сферами жизнедеятельности общества — экономической, политической, нравственной, религиозной и т.п.

«Как однопорядковое понятиям общественной, экономической, культурной, духовной, религиозной жизни, понятие правовой жизни

¹ Алексеев Н.Н. Основы философии права. СПб., 1998. С. 205.

используется для обобщенной оценки правовой обстановки в конкретно–исторических условиях, деятельности и правового поведения социальных групп, слоев и отдельной личности. Правовая жизнь позволяет оценивать условия, в которых она существует и детерминирующие ее условия: тип правовой системы, состояние законодательства, уровень правовой культуры и правовой активности, правовой менталитет общества и его отдельных общностей, режим законности и правопорядка, в целом правовую атмосферу общества, правовые ожидания и реальное поведение людей в правовой сфере, характер действия права, отношение власти к праву, и др. Можно сказать, что правовая жизнь отображает особенности и уровень правовой действительности, отношение субъектов к праву, правовым учреждениям и меру удовлетворения ими средствами права своих интересов»².

Без глубокого исследования категории «правовая жизнь» невозможно в полной мере понять само право, его истоки, причины становления, логику развития. Именно разнородные юридические реалии, объективно существующие, и требуют к себе соответствующих юридических предписаний, правил, норм. Новая юридическая доктрина должна основываться на исследовании не просто правовой жизни всего российского общества, но и его регионов и даже населенных пунктов. Другими словами, пришло время анализа особенностей юридических реалий, без которых нельзя выстроить эффективную правовую политику.

Можно выделить следующие признаки правовой жизни.

1. Она выступает составной частью и особой разновидностью общественной жизни, ибо право — социальный институт, адаптированный к особенностям жизни конкретного народа. «Правовая жизнь, — подчеркивал И.В. Михайловский, — есть только часть более широкого понятия — социальная жизнь»³. Если общественная жизнь представляет собой постоянный процесс производства и воспроизводства социальных отношений между людьми, который включает в себя все их многообразие, то правовая жизнь включает в себя совокупность юридических факторов, ведущих к юридическим последствиям. Правовые акты и правоотношения образуют специфическую ткань юридической стороны жизни общества, являются одной из важнейших разновидностей социальных актов и связей.

² Гойман–Калинский И.В., Иванец Г.И., Червонюк В.И. Элементарные начала общей теории права. М., 2003. С. 396.

³ Михайловский И.В. Очерки философии права. Томск, 1914. Т. 1. С. 38.

2. Правовая жизнь связана с юридическими правилами поведения (предписаниями) и с соответствующими юридическими последствиями. «И как основным признаком понятия правовой жизни является наличие юридических норм, так и основным, характерным признаком понятия — социальная жизнь является наличие социальных норм вообще, т.е. различного рода правил, регулирующих распорядок совместной жизни людей, их взаимные отношения...»⁴. Бесспорно, правовая жизнь так или иначе «выходит» на юридические нормы, в идеале должна соответствовать им, но в реальности, как известно, далеко не всегда такое происходит.

3. Правовая жизнь в своей основе имеет объективно выраженное право по отношению к обществу, базируется на «объективном значении права» (И.А. Ильин) для социальной жизнедеятельности. «Отвергая объективный смысл и объективное знание права, человек лишает себя той основы, на которой только и возможна правовая жизнь: он уже не имеет тогда никаких мотивов, никакого теоретического и жизненного основания для того, чтобы спорить о праве и несправедливости, возмущаться произволом, апеллировать к суду, настаивать на своих правах политической свободы, отрицать по праву свой мнимый долг, протестовать против нарушения своих имущественных прав и т.д. Ибо где же критерии для моего законного права, если содержание правовой нормы лишено объективного, тождественного себе смысла? И в чем же знание моего права, если значение права вообще есть продукт субъективной фантазии?»⁵.

4. Она есть одно из условий существования государственно-организованного общества, так как призвана определенным образом оформлять личную, государственную и общественную жизнь.

5. Правовая жизнь — часть духовной практики народа, наиболее ярко показывающая особенности той или иной нации, ее специфику, менталитет. Как верно подмечено И.А. Ильиным, «правовая жизнь подлечит общему и основному закону духовного развития и является, подобно религии, философии, науке, искусству и нравственному творчеству, разновидностью единого жизненно-духовного делания», «правовая и политическая жизнь должна быть верна своим глубоким... корням; а эти корни имеют духовную природу»⁶.

6. Правовая жизнь тесно взаимосвязана с экономической и политической жизнью. Первая в большей мере выступает по отношению к последним в виде своеобразной формы. Вместе с тем она может, как

⁴ Там же.

⁵ Ильин И.А. О сущности правосознания. М., 1993. С. 37.

⁶ Там же. С. 35, 133.

известно, оказывать на экономику и политику и обратное воздействие стимулирующего либо сдерживающего плана. Учитывая, что экономические и политические факторы в этом смысле соотносятся с юридическими соответственно как содержание и форма, изучать правовую жизнь в чистом виде, как это предлагал в свое время Г. Кельзен, было бы недостаточно. «Если социология права хочет вскрыть закономерности правовой жизни, — верно в данном случае отмечал Е. Эрлих, — то ей нужно заниматься также и общественными и экономическими явлениями, потому что развитие права может быть правильно понято только в связи с общественным и экономическим развитием»⁷.

Если политическая жизнь есть совокупность духовных, чувственных, эмоциональных и практических предметных форм политического бытия человека и общества, которая характеризует их отношение к политике и участие в ней⁸, то правовая жизнь — совокупность форм юридического бытия общества, характеризующая специфику и уровень его правового развития. Если политическая жизнь — это непрерывающийся процесс деятельности множества индивидов, которые направляют свои совместные (кооперированные) усилия на решение политически значимых задач с помощью политических средств⁹, то правовая жизнь — тоже непрерывающийся процесс деятельности множества субъектов, но которые направляют свои усилия на решение, прежде всего, юридически значимых задач с помощью правовых средств.

7. Правовая жизнь характеризует специфику и уровень правового развития данной страны, отношение субъектов к праву и степень удовлетворения их интересов. «Подобно тому, как говорят о политической и культурной жизни общества, можно и нужно говорить о правовой жизни, которая не менее интенсивна и богата, а в определенном смысле даже более разнообразна и насыщена, чем в указанных выше областях, поскольку именно в данной сфере постоянно возникают и разрешаются всевозможные социальные коллизии, происходят острые столкновения добра со злом, человеческих судеб с законом»¹⁰. По сути, правовая жизнь конкретного общества базируется

⁷ Цит. по: Кульчар К. Основы социологии права. М., 1981. С. 82.

⁸ См.: Политология. Энциклопедический словарь / Под ред. Ю.И. Аверьянова. М., 1993. С. 260; Лузан А.А. Политическая жизнь общества: вопросы теории: Монография. Киев, 1989; Чудинова И.М. Политическая жизнь // Социально-политический журнал. 1994. № 11–12. С. 67; Броисенков А.А. Политическая жизнь общества // Социально-политические науки. 1991. № 7. С. 41–42.

⁹ См.: Краснов Б.И. Политическая жизнь общества и ее демократические параметры // Социально-политический журнал. 1995. № 4. С. 91.

¹⁰ Матузов Н.И. Правовая система и личность: Монография. Саратов, 1987. С. 19.

во многом на складывающемся в нем юридическом опыте. И, наоборот, последний выступает неким результатом осуществления определенной правовой жизни. Отсюда, детально изучая юридический опыт, мы постигаем тонкости и правовой жизнедеятельности. В этой связи Г.Д. Гурвич точно подметил, что «обращение к юридическому опыту учит нас ничего не упрощать, а следовать всей сложности правовой жизни, принимая во внимание ее крайнюю драматичность, составляющую самую сущность правовой жизни»¹¹.

8. Правовая жизнь именно совокупность всех форм юридического бытия общества, а не система, ибо она включает в себя и неупорядоченные процессы, (не господствующую правовую идеологию, правонарушения и т.д.), и определенные случайные факторы и т.п. Данное понятие позволяет охватить все нюансы и проявления права, его структуру и динамику, ставшее и становящееся. Исследуя природу правовой жизни общества, по нашему мнению, необходимо руководствоваться принципом «философии жизни», который позволяет понять повседневную жизнь как органическую, динамическую совокупность, способную к самоорганизации, продуцированию норм рационального поведения, социальной деятельности. Это положение замечено многими учеными.

В частности, Г.Д. Гурвич отмечал, что «абстрактные юридические понятия оказываются совершенно неспособными охватить всю полноту турбулентного движения реальной правовой жизни с ее спонтанно возникающими и непредсказуемыми институтами». Более того, по его мнению, «большинство самых животрепещущих проблем теории права (проблемы позитивности права, источников права, роли организации и принуждения, проблемы противопоставления социального и индивидуального права, реальности юридических лиц, а также проблемы юридической структуры демократической организации, суверенитета и юридического плюрализма) разрешаются только путем обращения к... неорганизованному и спонтанному нормативным фактам», которые в свою очередь «являются элементами правовой жизни...»¹². А.Б. Венгеров тоже подчеркивал, что «в правовой жизни общества в кризисных ситуациях могут возникать состояния неопределенности, неустойчивости, и тогда субъективное, случайное, самоорганизующееся задает подчас самые неожиданные направления развития, перемен, формирует определяющие тенденции, переходы общества из одного правового состояния в другое...»¹³.

¹¹ Гурвич Г.Д. Философия и социология права. СПб., 2004. С. 271.

¹² Там же. С. 575, 269, 147.

¹³ Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник. М., 1998. С. 308.

9. Правовая жизнь есть как сфера осуществления энергии права, его потенциала, творческой роли, так и совокупность многообразных форм правовой и противоправной активности участников правоотношений. В праве ведь субъекты живут в различном качестве: истцов и ответчиков, адвокатов и прокуроров, судей и экспертов, наследодателей и наследников, потерпевших и подсудимых, следователей и подозреваемых, свидетелей и обвиняемых, депутатов и избирателей, законопослушных граждан и рецидивистов. Например, если в стране ее субъекты «широко и охотно устанавливают между собой правовые отношения, то это будет один уровень правовой жизни, ее качества. Если же круг юридических отношений между людьми беден и узок, более того, если они при первой возможности стремятся уклониться от установления между собой юридических отношений, то здесь утвердится совсем другой правопорядок»¹⁴.

10. Правовая жизнь содержит комплекс всех юридических явлений, включающий как позитивные, так и негативные составляющие. Если к **первым** следует отнести само право (отражающее права человека, идеи справедливости, гуманизма, свободы и т.п.); правовую систему в целом; механизм правового регулирования; законные правовые акты (правомерные действия, их результаты, юридические документы); юридические поступки (как разновидность правомерного действия–юридического факта) и события как юридический факт; правовые режимы и составляющие их первичные юридические средства (льготы, поощрения, дозволения, запреты, наказания, обязанности и т.п.); правоотношения и юридическую практику; правосознание и правовую культуру; законность и правопорядок; юридическую науку и образование (и их структуры) и т.д.; то ко **вторым** — в основном негативные, противоправные явления (преступления и иные правонарушения; их субъекты и криминальные структуры; коррупцию, злоупотребления, деформации правосознания, выражающиеся, в частности, в правовом нигилизме, идеализме, популизме; ошибки в праве и иные, препятствующие положительной юридической деятельности, факторы).

Как ни странно, до сих пор не существовало категории, которая охватывала бы всю сферу бытия права со всеми позитивными и негативными его проявлениями¹⁵. И те, и другие различаются по

¹⁴ Гревцов Ю.И. Социология: Учебник. СПб., 2003. С. 232–233.

¹⁵ См. подробнее: Малько А.В. «Правовая жизнь» как важнейшая категория в юриспруденции // Журнал российского права. 2000. № 2; он же. Категория «правовая жизнь»: проблемы становления // Государство и право. 2001. № 5; он же. Правовая жизнь: основы теории // Правовая жизнь в современной России: теоретико–методологический аспект: Монография / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. Саратов, 2005. Гл. 2; он же. Теория правовой политики: Монография. М., 2012.

природе и направленности, как, например, правомерное и противоправное поведение. Однако по своему характеру — они правовые и выступают составными частями юридической среды, являются сегментами правового поля. «Основное различие в рамках правового поведения — это различие между поведением правомерным и неправомерным, противоправным»¹⁶, — верно замечено В.Н. Кудрявцевым. Это же подчеркивает и Р.Т. Жеругов, когда пишет, что «понятие «правомерное поведение» является составной частью более широкой категории — «правовое поведение», содержание которой охватывает любую юридически значимую деятельность, в том числе и противоправную»¹⁷.

На наш взгляд, в вышеприведенном положении противоправное поведение обосновано названо правовым (но не правомерным), как, собственно, обосновано называют правовыми и незаконные акты. Ведь здесь речь идет не о правомерности либо неправомерности, а об отнесении данных феноменов к юридическим явлениям, не о праве как таковом, а о юридическом бытии, о специфической форме жизнедеятельности, которые неизбежно включают в себя и теневой сектор. «Правовая жизнь, — обоснованно отмечается в литературе, — включает своим содержанием и действия т.н. «теневого права» и различного рода правовые аномалии. Правовая патология в этом смысле также часть правовой жизни, ее ингредиент»¹⁸.

Подобно экономической жизни, которая состоит не только из положительных начал, но и из отрицательных (криминальная, «теневая» — «черная», «серая» экономика), и правовая жизнь точно так же включает в себя разные полюсы жизненных процессов, различную, зачастую прямо противоположную, юридическую реальность.

Поэтому трудно согласиться с В.К. Бабаевым и В.М. Барановым, которые определяют правовую жизнь только с позитивных позиций. «Социально-правовая жизнь, — по их мнению, — совокупность многообразных видов и форм конструктивной совместной деятельности людей в сфере права, направленной на обеспечение условий и средств существования, реализацию индивидуальных и общественных потребностей, интересов и ценностей»¹⁹.

¹⁶ Кудрявцев В.Н. Правовое поведение: норма и патология: Монография. М., 1982. С. 3.

¹⁷ Жеругов Р.Т. Теория государства и права: Учебник. Москва–Нальчик, 1995. С. 227.

¹⁸ Гойман–Калинский И.В., Иванец Г.И., Червонюк В.И. Указ. соч. С. 395.

¹⁹ Бабаев В.К., Баранов В.М. Общая теория права: Краткая энциклопедия. Н. Новгород, 1998. С. 21.

Думается, любая жизнь, независимо от ее формы не может содержать только конструктивные, положительные начала, ибо она включает в себя все возможные проявления, реальное существование различных тенденций, видов поведения, со всеми их достоинствами и недостатками. А.П. Семитко верно отмечает, что «негативные юридические явления... отнюдь не в меньшей степени, чем» позитивные компоненты правовой действительности «характеризуют, хотя и с отрицательной стороны, уровень развития правовой жизни общества той или иной социально-экономической формации»²⁰.

В этой связи понятие «правовая жизнь» позволяет весьма объемно взглянуть на правовую действительность как позитивного, так и негативного плана. Такой взгляд необходим, ибо придает правовым реалиям определенную целостность. Ведь важно видеть в правовой жизни не только плюсы, но и минусы. Именно с последними право и вся правовая система призваны бороться. Данная категория дает возможность смотреть на существующий юридический быт не через «розовые очки», а, наоборот, со всеми его достижениями и потерями, успехами и неудачами, свершениями и ошибками.

«Люди с развитым и утонченным правосознанием испытывают нередко противоправность деяния, как особое пятно, присущее ему реально; для них это уже не только «результат идеальной оценки с точки зрения правовой нормы»: такое деяние действительно переживается ими как объективно «темное» дело... В сознании, последовательно продумавшего эту объективность значащего права, может возникнуть правдоподобный образ, согласно которому на каждом предусмотренном деянии или состоянии человека почиет некий «огненный язычок», выражающий своим цветом его правовое значение: синий огонек выражает правомерность деяния или состояния, красный — его противоправный характер. Если допустить этот образ, то правовая жизнь предстанет в виде множества синих и красных огоньков, колеблющихся, меняющих свой цвет, угасающих и вспыхивающих заново»²¹.

Отсюда далеко не случайно в развитии правовой жизни просматриваются два прямо противоположных направления: одно связано с организацией социальных связей, в том числе и с помощью правовой политики; другое — с их дезорганизацией. В правовой жизни есть и гармония между ее элементами, но есть и определенный разлад, рассогласованность, нарушение известного равновесия.

²⁰ Семитко А.П. Правовая культура социалистического общества: сущность, противоречия, прогресс: Монография. Свердловск, 1990. С. 33.

²¹ Ильин И.А. О сущности правосознания. М., 1993. С. 38–39.

Граница между теневой и световой (легальной, официальной) частями правовой жизни весьма подвижна и имеет в различных странах свои особенности. Так, проблемы лоббизма, проституции, многоженства и т.п. решаются, как известно, по-разному в разных странах. Например, лоббизм в целом ряде стран легализован, то есть переведен из теневой части юридической жизни в световую, выведен, что называется, на свет правового регулирования.

Между теневой и официальной частями правовой жизни идет постоянная, ежечасная, ежеминутная борьба, своеобразная конкуренция. Причем важно понять, что теневой сегмент правовой жизни неистребим в полной мере. Нигде еще никакая правовая система не смогла победить преступность и иные проявления теневой юридической действительности. Их можно лишь минимизировать, победить же на сто процентов нельзя. По крайней мере, этого еще никому не удавалось.

Как ни парадоксально, и световая, и теневая части юридического бытия по-своему друг друга дополняют (как день и ночь, как лето и зима).

Более того, теневая юридическая жизнь имеет и определенное позитивное значение для общества. И здесь пословица «нет худа без добра» вполне будет кстати. Речь, в частности, идет о следующих ситуациях.

1). Практически все революционные идеи, качественно изменяющие отношения, возникали сначала в рамках теневой (неформальной) части правовой жизни. Так, идеи свободы, справедливости, равноправия для всех подданных не содержались изначально в рабовладельческом и феодальном официальном законодательстве. Эти прогрессивные нравственные ценности, которые считались до поры до времени ересью, ворвались в буржуазное право из неофициальной сферы.

2). Теневая часть правовой жизни дает все новые импульсы для развития и совершенствования легальной правовой жизни. Пробелы, новые преступления, ошибки и т.д., которые выступают элементами теневого сегмента правовой жизни стимулируют к поиску противоядия, к изобретению новых юридических конструкций, правил, средств. Не зря же ведь говорят, что на ошибках учатся. Так, преступники, организовавшие свою деятельность на основе новаторских методов, с использованием современных технических средств, подчас «подталкивают» к реформированию и соответствующие правоохранительные органы.

3). Теневая часть правовой действительности такой же ориентир для правовой политики, как и легальная. Например, если в стране слишком много заключенных, наблюдается значительный рост тяжких преступлений и т.п., то государство должно принимать соответствующие меры — в первом случае может провести амнистию, смягчить карательную политику, более гибко реагировать системой уголовных репрессий на те или иные преступления; во втором — повысить действенность правоохранительных органов, ужесточить отдельные виды уголовных наказаний и т.п.

Бороться с теневой частью правовой жизни можно и нужно. Однако делать это необходимо более тонко, гибко и дипломатично. Тут одним наскоком дела не решить. Нужно знать закономерности осуществления данной теневой правовой действительности.

Взять, к примеру, антитеррористическую операцию в Чечне. Учитывая, что среди боевиков было немало обманутых, насильно уведенных, думаю, институт амнистии там вполне обоснованно применялся. Он стимулировал неустойчивых горцев перейти, что называется «из тени на свет». То есть эта операция содержала не только карательные меры, ибо объект воздействия был неоднороден. Сама же амнистия — это законный способ легализации тех или иных субъектов, юридическое средство перевода их из теневого сегмента правовой жизни в световой.

Или взять налоговую революцию, согласно которой с 1 января 2001 года радикально менялись ставки налогов в сторону их уменьшения. В этой связи в печати отмечалось, что «сегодня налоговая система способствует массовому уклонению от налогов, уходу экономики «в тень», уменьшению инвестиционной активности, в конечном счете — падению конкурентоспособности российского бизнеса... Введение единой ставки подоходного налога, снижение размеров отчислений в социальные внебюджетные фонды помогут вывести доходы из тени»²².

На течение правовой жизни влияет множество различных факторов: финансово-экономические, материально-организационные, партийно – политические, нравственно-религиозные, национально-исторические, культурно-идеологические, социально-классовые, технико – информационные, духовно-научные, природно-географические и т.п. Так, климатические и географические условия существования конкретной страны, бесспорно, откладывают свой отпечаток на характер правовых обычаев, природу правовых актов.

²² Российская газета. 2000. 11 июля.

Вряд ли кто будет отрицать и тот факт, что имеющиеся финансово-экономические и материально-организационные ресурсы могут выступить в роли важнейших гарантий юридических предписаний и механизмов. Компьютеризация и иные средства технико-информационного процесса содействуют, в частности, созданию информационно-правовых систем, позволяющих более оперативно и эффективно пользоваться юридическими возможностями. В зависимости от социальной структуры общества, степени напряженности в классовых, национальных и религиозных отношениях, характер и содержание правовой жизни могут в значительной мере различаться между собой. Ясно, что в подлинно демократическом государстве, где народ может реально повлиять на власть, где человеку предоставлены необходимые юридические рычаги, в правовой жизни больше солидарности и законности.

Для того, чтобы активно и результативно участвовать в правовой жизни, необходимы соответствующие знания, умения и навыки, компетентность и профессионализм субъектов юридической деятельности, ибо юридическая сфера — целый мир со своим языком, системой понятий, традициями, историей, культурой. Поэтому правовая жизнь зависит и от степени знания обществом законов и подзаконных актов, и от уровня развития его правосознания, и от социально правовой активности конкретных лиц. «Народу необходимо и достойно знать законы своей страны, — отмечал И.А. Ильин, — это входит в состав правовой жизни»²³. В другой книге И.А. Ильин справедливо отмечал, что «если человек хочет видеть свои личные права огражденными и защищенными, то он должен вложиться своим правосознанием в эту общественную правовую жизнь и верно участвовать в ее устройении»²⁴.

Письма и обращения российских граждан в средства массовой информации подчас содержат сугубо иждивенческие настроения по поводу построения у нас правового государства, как будто его кто-то построит без самих этих граждан.

Между тем только осознание необходимости инициативного поведения в правовой сфере, повышения юридической и политической культуры сможет стать настоящей гарантией приоритета прав человека как высшей ценности над правами государства. Так же как любой уважающий себя спортсмен должен ежедневно поддерживать соответствующую физическую форму и постоянно подтверждать

²³ Ильин И.А. О сущности правосознания. М., 1993. С. 24, 37.

²⁴ Ильин И.А. О правосознании // Собрание сочинений в 9-ти томах Т. 1. М., 1993. С. 26.

высокие результаты, точно так же и общество, и каждый индивид ежедневно должны поддерживать свою «правовую форму» бытия, постоянно бороться за свои права, отстаивать справедливость, ибо правовое государство — это не столько результат, сколько процесс. Он не достигается автоматически, раз и навсегда. Данный уровень правовой жизни необходимо систематически поддерживать, отвоевывать у бесправия.

Понятие «правовая жизнь» — общетеоретическое по своей сути, обобщающее разные отраслевые виды правовой жизни. Для наиболее полного его исследования рассмотрим его соотношение с такими «родственными» понятиями, как «правовая форма», «правовая система», «правовая культура», «юридическая надстройка», «правовая среда», «механизм правового регулирования».

Между ними, бесспорно, немало общего. Все они выступают своего рода комплексными, предельно широкими понятиями — категориями, включающими многочисленные юридические элементы: правовые акты, правосознание, правовую практику, правоотношения и т.п. Эти понятия взаимосвязаны, обозначают собой довольно крупные пласты бытия права, содержат в себе различные формы его проявления.

Вместе с тем «правовая жизнь» — самостоятельная юридическая категория, отличающаяся от вышеназванных категорий.

Наиболее близка к ней категория «правовая форма», которая в основном используется в определенном контексте, прежде всего для того, чтобы структурировать социальные связи и показать роль права как формально-юридического института в его соотношении с социально-экономическим, культурно-нравственным и политическим содержанием — многообразными и первичными общественными отношениями.

Однако всей юридической реальности понятие «правовая форма» не отражает, поскольку не может включать в себя ее негативную, неправомерную часть. Отражать всю юридическую действительность (как настоящую, так и прошлую) — прерогатива и, собственно, главное предназначение лишь понятия «правовая жизнь» (само слово «жизнь» во многом обозначает как раз реальную действительность).

Правовую жизнь нельзя сводить только к юридическому бытию, ибо правовая реальность охватывает и сознание, точнее правосознание с его элементами — правовой психологией и правовой идеологией.

Точно так же как в политической науке наряду с понятием «политическая система» существует понятие «политическая жизнь» и в юриспруденции наряду с категорией «правовая система» необходимо «прописать» и категорию «правовая жизнь». То есть в юридической науке понятие «правовая жизнь» и «правовая система» во многом должны соотноситься подобно соотношению в политологии понятий «политическая жизнь» и «политическая система» (а в экономической науке понятий «экономическая жизнь» и «экономическая система»).

Правовая система создает условия для нормального протекания правовой жизни, обеспечения ее стабильности, нейтрализации и вытеснения из нее негативных юридических явлений (правонарушений, злоупотреблений и иной «злокачественной юридической опухоли»). Другими словами, она, также как и правовая политика, по отношению к правовой жизни играет организующую роль, придает ей определенное единство, правомерные начала. Отсюда важно совершенствовать и укреплять элементы правовой системы российского общества, что будет содействовать обогащению и оптимизации его правовой жизни.

Между тем правовая система выступает лишь составной нормативно-упорядочивающей частью самой правовой жизни, ибо последнее явление (и понятие) шире первого.

Если понимать под правовой жизнью всю правовую действительность, то необходимо сделать оговорку по отношению к широкому пониманию правовой системы. Так, Н.И. Матузов, характеризуя правовую систему, пишет: «С широких теоретических позиций правовая система — сложное собирательное многоплановое понятие, отражающее всю совокупность юридических явлений, существующих в обществе, весь арсенал правовых средств, находящихся в его распоряжении». И далее: «Трудно себе представить какие-то существенные компоненты реальной правовой действительности вне рамок правовой системы общества, вне его правовой сферы»²⁵.

В принципе, подобная точка зрения вполне логична и, бесспорно, имеет право на существование. Однако, думается, автор имел в виду лишь позитивную сторону правовой действительности, так называемую, правомерно-положительную ее часть, что нашло отражение в следующей дефиниции. «В итоге, — подчеркивает Н.И. Матузов, — правовую систему можно определить как совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств, с помощью которых государство оказывает необходимое

²⁵ Матузов Н.И. Правовая система и личность. С. 13.

нормативное воздействие на общественные отношения (закрепление, регулирование, охрана, защита)»²⁶.

Элементами правовой системы выступают, прежде всего, те, которые необходимы для процесса правового регулирования, для целенаправленного воздействия на сознание и поведение субъектов. Не господствующая правовая идеология и негативные правовые явления — преступность, правонарушения, деформации и т.п., тоже имеющие отношение к бытию права и обладающие определенной юридической окраской, к элементам правовой системы не относятся.

Правильно отмечается в литературе, что «будучи стороной правовой жизни, правовая система предстает как внутренне организованная, динамичная целостность, состоящая из процессов и действий, ведущих к образованию и совершенствованию правовых явлений и взаимосвязей между ними»²⁷.

В этой связи категория «правовая жизнь» позволяет гораздо масштабнее оценивать правовую действительность как позитивного, так и негативного плана. Подобная категория сейчас весьма востребована, ибо придает отражающим ее правовым реалиям определенную целостность. Ведь в любой жизни, в том числе и правовой, существуют разнонаправленные явления и процессы, как положительные, так и отрицательные. Именно последним право и вся правовая система призваны противодействовать. Понятие «правовая жизнь» дает возможность смотреть на существующее юридическое бытие более объективно, со всеми его прогрессивными и регрессивными тенденциями развития, благоприятными и неблагоприятными последствиями для организации социальных связей.

Кроме всего прочего она характеризует собой не только совокупную упорядоченную и неупорядоченную правовую действительность, но и процесс исторического развития права в целом, основные этапы его эволюции. Этим категория «правовая жизнь» отличается от категории «правовая действительность». Отсюда вряд ли можно солидароваться с тезисом С.С. Алексеева о том, что «...самое широкое правовое понятие, охватывающее все без исключения

²⁶ Там же. С. 26.

²⁷ Кухарук Т.В. Правовая система и систематика законодательства. Автореф. дис. канд. юрид. наук. СПб., 1998. С. 10.

правовые явления, — это «правовая действительность». Это — все в мире правовых явлений»²⁸.

Под правовой культурой общества понимают качественное состояние его правовой жизни, выражающегося в достигнутом уровне совершенства правовых актов, правовой и правоприменительной деятельности, правосознания и правового развития личности, а также в степени свободы ее поведения и взаимной ответственности государства и личности, положительно влияющих на общественное развитие и поддержание самих условий существования общества²⁹. В принципе с таким определением можно согласиться. Действительно, правовая культура, как аксиологическая категория, характеризует качественное состояние правовой жизни общества на каждом данном этапе его развития.

Однако трудно согласиться с тем, что правовая культура «позволяет охватить и оценить правовую жизнь в целом и основные сферы ее деятельности»³⁰. Правовая культура более узкое понятие, обозначающее собой лишь совершенное, положительное в правовом бытии и выступающее составной частью категории «правовая жизнь», включающей в себя как совершенные, так и несовершенные, как положительные, так и отрицательные правовые явления и процессы.

Понятие «юридическая надстройка» показывает место и роль правовых начал в социальной системе относительно лишь экономического базиса, понятие же «правовая жизнь», включая юридическую надстройку, аккумулирует в себе и все иные аспекты бытия права — религиозный, национальный и т.д.

Если понятие «правовая среда» обозначает собой лишь специфическую правовую атмосферу, совокупность соответствующих условий, в рамках которых осуществляется юридическая деятельность, то категория «правовая жизнь» — юридическую часть социальной жизнедеятельности, все формы и виды проявления и реализации права, все то, что происходит в обществе и относится к юридической сфере.

Если механизм правового регулирования — категория, призванная отражать преимущественно функциональную, поведенческую сторону права, процесс его действия, то правовая жизнь не только это, но и институциональные начала права. Механизм правового регулирования есть совокупность взятых в единстве наиболее

²⁸ Алексеев С.С. Право. Опыт комплексного исследования: Монография. М., 1999. С. 47.

²⁹ См.: Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. 3-е изд. переработанное и дополненное. М., 1999. С. 251.

³⁰ Там же.

важных (но далеко не всех) юридических средств, которые оказывают регулирующее воздействие на общественные отношения. Понятие же «правовая жизнь» включает все юридические средства, всю правовую действительность, что называется, весь имеющийся юридический быт.

Правильно подчеркнуто Ю.А. Тихомировым и И.В. Котелевской, что «часто на практике и в теории применяется ряд понятий, которые отражают разные стороны правовой жизни общества. К их числу относятся понятия «право», «правовая система», «законодательство», «законность», «правовые акты», «нормы права» и др.»³¹

В содержании правовой жизни ведущим элементом можно назвать правовые акты, так как именно в них выражается, прежде всего, юридическое бытие, именно в них живет право. В повседневной действительности граждане сталкиваются не с правом вообще, а с правовыми актами, которых множество. Последние выступают основной составной частью правовой жизни в силу того, что они представляют собой важнейшие средства удовлетворения интересов субъектов, наиболее распространенные и осязаемые формы его проявления.

Исходя из этого, суть правовой жизни во многом можно раскрыть изучив природу юридических документов, с помощью которых определенные лица достигают тех или иных целей, удовлетворяют конкретные интересы.

Например, изучая тексты таких актов, как «Русская Правда» (в различных редакциях), «Судебники», другие важнейшие памятники древнерусского права, мы узнаем и о существенных исторических событиях того периода, ибо правовая жизнь — есть определенное зеркало жизни общества в целом. В правовых актах–документах содержатся ценные и концентрированные (обобщенные) сведения о культуре конкретного народа, его укладе, отражается своеобразие общественно–политического строя.

Историк В.О. Ключевский, понимая под актами памятники правительственной деятельности и частные юридические сделки, далеко не случайно считал, что «если, читая летописи, мы должны, так сказать, по крупницам собирать намеки на быт известного времени, на ежедневные житейские отношения, то в актах должны встретить только готовые бытовые черты, по которым можно нарисовать полную картину житейских отношений, господствующих в известное время; здесь нет надобности выбирать и очищать мелкие, разорванные черты, а

³¹ Тихомиров Ю.А., Котелевская И.В. Правовые акты. Учебно–практическое и справочное пособие. М., 1999. С. 7.

остается только брать целиком все содержимое в актах»³². Вместе с тем важны соображения В.О. Ключевского о методах изучения древнерусских актов. Он рекомендовал учитывать «авторский угол зрения», то есть выявлять цели, которые ставил перед собой составитель того или иного документа. Не ограничиваясь изучением юридической формы актов (к чему обычно сводились труды историков XIX века, занимавшихся актовыми материалами), В.О. Ключевский утверждал необходимость вскрывать их конкретно-историческое содержание, показывал, что юридическая форма в силу своей архаичности не всегда правильно отражает живую действительность³³.

Представители социологической школы права тоже считали необходимым анализировать правовую жизнь, прежде всего, через призму соответствующих юридических актов. «Юрист, — отмечал Б.А. Кистяковский, — в первую очередь должен изучать действующее право как систему норм. Иными словами, юрист прежде всего должен знать законы и уметь обращаться с ними. Но для того, чтобы стоять на высоте современного уровня знания, юрист не только не должен забывать жизни, как говорили в старину, а и научно изучать «правовую жизнь»... Юристу-практику это необходимо и для наиболее справедливого применения действующего права»³⁴.

Самый главный источник изучения живого права Е. Эрлих видит в современном правовом «документальном» исследовании. «Под термином правовой «документ» он объединяет весьма разнообразные явления. Прежде всего самое важное, которое может дать разъяснение на самой широкой основе, — судебное решение. Особую важность он придает и документам деловой жизни: «даже единственный взгляд на современную правовую жизнь показывает, что над ней в подавляющей части господствует не закон, а деловые документы». Право нужно искать в брачных договорах, в договорах купли-продажи, в договорах о кредите, в ипотечных договорах, в завещаниях и в договорах наследования, в уставах объединений и торговых компаний, а не в параграфах кодексов законов, продолжает Эрлих, потому что все эти договоры, наряду с их лишь частной, индивидуальной деловой силой действия, всегда содержат и типичное, повторяющееся содержание. Это типичное содержание основополагающе важно»³⁵.

³² Ключевский В.О. Сочинения в 9-ти томах. Т. VII. Специальные курсы. М., 1989. С. 16.

³³ См.: Киреева Р.А. Послесловие к книге: Ключевский В.О. Сочинения в 9-ти томах. Т. VII. М., 1989. С. 435.

³⁴ Кистяковский Б.А. Философия и социология права. СПб., 1998. С. 210.

³⁵ Цит. по: Ккульчар К. Основы социологии права. М., 1981. С. 83.

Кроме того, нужна своеобразная пирамида правовых актов, которая, по сути, сможет выступить специфической и более совершенной формой правовой жизни.

В.Д. Зорькин верно в этой связи заметил, что именно «пирамида есть образ правовой жизни. Наверху ее — принципы и высшие нормы, которые фиксируются в Конституции и которые на самом высшем уровне переводят на юридический язык самые общие контуры, основные параметры..., которые прямо или косвенно фиксируют тот или иной вектор развития, ту или иную общую цель, а также образ будущего и общий идеал. Далее пирамида идет вниз, разрастаясь в бесконечность в виде последовательных, иерархически соподчиненных друг другу пластов — законов, потом различного рода и уровня подзаконных актов (указов, постановлений и пр.), судебной практики и прочих правоприменительных актов в центре и на местах. Все это переводится в плоскость конкретных правоотношений, бесчисленное множество которых уходит в бесконечность (но постоянно в рамках и образе пирамиды). Это и составляет юридическую жизнь общества, государства, индивида. Держаться эта пирамида может только в том случае, если соблюдается жесткая иерархия всех этих актов и нахождение их в данной пирамиде в целом. ...В противном случае жизнь переходит в режим бесправия, иными словами, в теневую или даже черную пирамиду, в... произвол, в конечном счете и в безнормие, т.е. хаос»³⁶.

Таким образом, с одной стороны, правовая жизнь, выступая общим объектом правовой политики, позволяет под особым углом взглянуть на данную политику. Уровень и качество правовой жизни может считаться главным критерием эффективности правовой политики. Более того, без категории «правовая жизнь» нельзя полноценно исследовать правовую политику, ибо последняя находит свое реальное воплощение именно в юридической действительности. С другой стороны, в упорядочении правовой жизни трудно переоценить роль правовой политики, необходимость которой как раз связана с потребностями, возникшими в правовой жизни общества на определенном этапе его развития.

Литература:

1. Алексеев С.С. Право. Опыт комплексного исследования: Монография. М., 1999.
2. Бабаев В.К., Баранов В.М. Общая теория права: Краткая энциклопедия. Н. Новгород, 1998.
3. Кульчар К. Основы социологии права. М., 1981.

³⁶ Зорькин В.Д. Выступление на «круглом столе», посвященном десятилетию перестройки // Правовое государство в России: замысел и реальность. М., 1995. С. 28.

4. Ключевский В.О. Сочинения в 9-ти томах. Т. VII. Специальные курсы. М., 1989.
5. Политология. Энциклопедический словарь /Под ред. Ю.И. Аверьянова. М., 1993.
6. Лузан А.А. Политическая жизнь общества: вопросы теории: Монография. Киев, 1989.
7. Тихомиров Ю.А., Котелевская И.В. Правовые акты. Учебно-практическое и справочное пособие. М., 1999.
8. Общая теория права и государства: Учебник /Под ред. В.В. Лазарева. 3-е изд. переработанное и дополненное. М., 1999.
9. Семитко А.П. Правовая культура социалистического общества: сущность, противоречия, прогресс: Монография. Свердловск, 1990.

Малько А. В.

Аннотатсия

Ҳаёти ҳуқуқии ҷомеа ҳамчун объекти сиёсати ҳуқуқӣ.

Дар мақола категорияи нав «ҳаёти ҳуқуқӣ» таҳлил карда мешавад. Аз як тараф ҳаёти ҳуқуқӣ ҳамчун объекти сиёсати ҳуқуқӣ баромад намуда, аз тарафи дигар маҳз ҳаёти ҳуқуқии ҷомеа дар марҳилаи муайяни тараққиёти худ барои сиёсати ҳуқуқи дахлдор имкониятҳо меофарад.

Малько А. В.

Аннотация

Правовая жизнь общества как объект правовой политики.

В статье анализируется новая категория «правовая жизнь». С одной стороны, она выступает объектом правовой политики, с другой — именно правовая жизнь общества на определенном этапе своего развития обуславливает соответствующую правовую политику.

Malko A. V.

The summary

Legal life of society as the object of legal policy.

A new category «legal life» is analyzed in the article. On the one hand it is the object of legal policy; on the other hand — legal life of society on the certain stage of its development causes corresponding legal policy.

Сативалдыев Р.Ш.*

ПРАВОВАЯ ПОЛИТИКА КАК ФАКТОР ПРАВОВОГО РАЗВИТИЯ ОБЩЕСТВА.

Калидвожаҳо: ҳуқуқ, сиёсат, давлат, концепсия, барнома.

Ключевые слова: право, политика, государство, концепция, программа.

Keywords: right, policy, state, concept, program.

Проблема правовой политики издавна находится в центре внимания исследователей. В литературе выделяют следующие этапы становления и эволюции идей и доктрины правовой политики: 1) формирование идейных основ доктрины «правовой политики» (конец XIX – начало XX вв.); 2) формирование собственно доктрины правовой политики государств в послереволюционное время (начало XX – 90-е гг. XX в.); 3) эволюция доктринальных подходов к правовой политике (90-е гг. XX в. – настоящее время).¹

В советской юридической науке разрабатывались парадигмы социалистической правовой политики советского государства.² В словосочетании «правовая политика» вследствие специфики политико-идеологической парадигмы советского общества доминирующей была политическая составляющая.³ Советская концепция правовой политики была нацелена на защиту политического курса партии и Советского государства в сфере правового строительства.⁴ Примерно с 1970-х гг. в рамках общетеоретических исследований правовой надстройки в научный оборот стали входить термины «юридическая политика», «правовая политика».⁵

* Зав. каф. теории и истории государства и права юрид. ф-та ТНУ, д.ю.н., профессор.

¹См.: Хвалеев В.А. Правовая политика России в условиях глобализации. Дисс. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2008. С. 16.

²О советской правовой политике см.: Федоров Н.В. Правовая политика Советского государства (вопросы истории, теории, практики). Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1985.

³См.: Хвалеев В.А. Указ. соч. С. 20.

⁴См.: Рудковский В.А. Правовая политика и осуществление права: теоретико-методологический аспект. Дисс. ... докт. юрид. наук. Волгоград, 2009. С. 15.

⁵См.: Трофимов В.В. Научные основы правовой политики: проблемы формирования // Правовая политика в Российской Федерации: региональный уровень / Под ред. А.В. Малько. Тамбов, 2008. С. 141; Современная правоприменительная практика как осуществление правовой политики перестройки. Пермь, 1989; Баренбойм П. Экономической реформе нужна новая правовая политика правительства // Советская

Переход к постсоциалистическому обществу, новые стратегические цели и направления развития общества, в частности, намеченный курс на построение правового государства и гражданского общества обуславливают выработку качественно новой правовой политики. В правовом государстве политика должна реализовываться правовыми средствами, обслуживать правовую модель властвования, гарантировать единое правовое пространство. В условиях формирования гражданского общества взаимоотношения социальных групп по поводу организации и деятельности институтов власти, взаимоотношения власти и населения должны быть облечены в правовые формы. В этих условиях роль права по отношению к политике предполагает не столько нормативное, сколько правовое оформление политики в контексте ее связанности с правовыми началами жизнедеятельности общества, с правовыми ценностями.

Новые условия и потребности жизнедеятельности человеческого общества требуют адекватной правовой политики. Она, в свою очередь, должна быть гибкой, динамичной и устойчивой к общественным переменам и глобальным вызовам. Предварительным шагом для решения данной задачи является определение научных основ правовой политики, что требует углубленного и всестороннего научного анализа данного феномена социальной жизни.

С учетом данного обстоятельства в последние годы активизировались исследования проблем правовой политики. Необходимость выстраивания правовой политики в постсоветском обществе обосновывается главным образом тем, что она определяет стратегию правового развития общества. В литературе подчеркивается, что правовая политика направлена «на определение стратегии и тактики правового развития общества, совершенствование механизма правового регулирования, обеспечение прав и свобод человека и гражданина, построение правового государства». ⁶ Правовая политика характеризуется как «стратегия и тактика правового пути развития общества, государства, страны». ⁷ Правовая политика направлена на решение таких задач, как совершенствование юридической системы, повышение эффективности правового регулирования, укрепление

юстиция. 1993; № 4. С. 9 – 10; Кудрявцев В.Н. Право и поведение. М., 1978. С. 162 – 168; Гаврилов О.А. Стратегия правотворчества и социальное прогнозирование. М., 1993. С. 27.

⁶ Исаков Н.В. Правовая политика современной России: проблемы теории и практики. Дисс. ... докт. юрид наук. Ростов-на-Дону, 2004. С. 131.

⁷ Нерсесянц В.С. Правовая политика Российской Федерации: основные направления и задачи // Правовая политика и пути совершенствования правотворческой деятельности в Российской Федерации. М., 2006.

законности и правопорядка, борьба с преступностью, обеспечение прав и свобод граждан и усиление их гарантий, становление должного правосознания и правовой культуры общества, формирование законопослушной личности и др.⁸

В правовом государстве все разновидности политики должны быть проникнуты правом, опираться на правовые средства (законы, договоры и т.п.). При реализации экономической, культурной, национальной и иных видов политики наравне с организационными, экономическими, финансовыми, техническими и иными средствами непременно присутствует юридический инструментарий. В этих условиях правовая политика «становится именно тем каналом, который позволяет обеспечить правовую оформленность, закрепление в источниках права других направлений политической деятельности государства (экономической, социальной, образовательной и другой политики)». ⁹ Иначе говоря «во всех разновидностях политики присутствует правовая часть». ¹⁰ Правовую политику трактуют как «гарантированную разновидность политики». ¹¹

Правовая политика, будучи видом государственной политики, сопряжена с деятельностью государства как главного субъекта правовой политики. В связи с этим цели, задачи, функции, основные направления деятельности государства, его внешняя и внутренняя политика, формы осуществления функций государства, модель государственного правления, форма государственного устройства, политический (государственный) режим влияют на выстраивание правовой политики в целом. Так, федеративная форма государственного устройства служит основой для разграничения правовой политики на уровне федерации и субъектов федерации. С учетом внутренней и внешней политики государства следует различать внутригосударственный (национальный) и международный уровни (сферы) правовой политики.

В последние годы расширение международного (экономического, политического, военного, гуманитарного и т.п.) сотрудничества повышают международный уровень национальной правовой политики.

⁸ См.: Рыбаков О.Ю. Российская правовая политика в сфере защиты прав и свобод личности: вопросы теории. Дисс. ... докт. юрид. наук. Саратов, 2005. с. 36 – 37.

⁹ Кодан С.В. Юридическая политика Российского государства // Наш трудный путь к праву: Материалы философско-правовых чтений памяти академика В.С. Нерсесянца / Сост. В.Г. Графский. М.: Норма, 2006. С. 329.

¹⁰ Коробова А.П. Правовая политика: понятие, формы реализации, приоритеты в России. Дисс. ... канд. юрид. наук. Самара, 2000. С. 163.

¹¹ Малько А.В. Правовая политика в Российской Федерации: региональный уровень / Под ред. А.В. Малько. Тамбов, 2008. С. 9 – 10.

На выстраивание правовой политики влияет также создание различных межгосударственных образований (СНГ, Шанхайская Организация Сотрудничества и др.). Цели и задачи межгосударственных объединений требуют корректировки целей и направлений национальной правовой политики. Так, единое правовое пространство в рамках СНГ существенно влияет на развитие правовой системы Республики Таджикистан¹² по различным направлениям (модельные кодексы, конвенции, декларации, соглашения, совместная борьба с организованной преступностью, терроризмом, незаконным оборотом наркотических средств, военное сотрудничество в рамках Договора о коллективной безопасности, подготовка научных юридических кадров и др.). Тенденции и перспективы развития экономического, политического, военного, энергетического, научного, образовательного, культурного сотрудничества РТ со странами СНГ, в особенности с Российской Федерацией, не могут не сказаться на процесс выработки и реализации национальной правовой политики республики.

Правовая политика обладает внутренним строением, имеет уровни, виды, направления и формы реализации. По словам А.В. Малько, правовая политика должна складываться «из следующих направлений, которые вполне могут считаться формами ее реализации: 1) правотворческая; 2) правоприменительная; 3) интерпретационная; 4) доктринальная; 5) правообучающая и т.п.».¹³

Виды правовой политики можно классифицировать по различным критериям. Например, с учетом структуризации государственного механизма различаются такие ее разновидности, как правовая политика Президента, правовая политика центральных органов государственной власти, правовая политика местных органов государства, локальная правовая политика. На основании принципа разделения властей различаются законотворческая, правоисполнительная, судебная-правовая политика. С учетом направлений деятельности государства можно различать правотворческую, правоприменительную, контрольно-надзорную, правоохранительную, военную, информационную, экологическую правовую политику.

Система права, порядок ее внутренней организации (отрасли и институты права, комплексные правовые образования и т.д.) служат следующим важным критерием классификации видов правовой политики. На этом основании различаются отраслевые виды правовой политики (конституционно-правовая политика, уголовно-правовая

¹² Далее сокращена РТ.

¹³ Малько А.В. Современная российская правовая политика и правовая жизнь // Правовая политика и правовая жизнь. 2000. Ноябрь. С. 18.

политика и др.). На основании комплексных отраслей права можно различать смежные виды правовой политики, например, в сфере предпринимательства, экологии и т.п. Институты права также можно использовать в качестве критерия выделения, например, таких разновидностей правовой политики, как правовая политика в сфере выборов и референдумов, правовая политика в сфере защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина, правовая политика в сфере защиты гражданских прав и др.

Выстраивание правовой политики, ее направлений, целей и приоритетов происходит с учетом конкретно-исторических условий отдельных стран. Так, формирование правовой политики в РТ в 1990-х гг. отразило своеобразие, многообразие и противоречивость данного исторического этапа. В этот период, который совпал с трансформацией общества при переходе от социализма к постсоциализму, советская концепция правовой политики постепенно сменялась новой правовой политикой. Данный процесс отразил периоды развития государства: учреждение поста Президента; приостановление президентской формы правления в ноябре 1992г.; восстановление президентской формы правления в июле 1994г., принятие Конституции и избрание Президента в 1994г.; постконфликтный период; этап модернизации.

Формирование новой правовой политики в РТ происходило, с одной стороны, под непосредственным влиянием общественно-политических процессов, которые протекали в иных постсоветских странах. Переход к постсоциализму predetermined стратегические цели правового развития (верховенство права, правовое государство, разделение властей, гражданское общество и др.). Изменение правовых основ государственной и общественной жизни происходило в рамках сохранившегося постсоветского правового пространства в рамках СНГ.

С другой стороны, исторические условия РТ, общественно-политические процессы, социальные катаклизмы (противодействие между радикальными и умеренными политическими силами, гражданская война и др.), противоречивость государственно-правового развития (учреждение поста президента, его приостановление, повторное восстановление и др.) решительным образом повлияли на формирование правовой политики в начале и середине 1990-х гг.

В РТ на выстраивание целенаправленной правовой политики в начале 1990-х гг. негативное влияние оказал ряд факторов: противоборство политических сил консервативного, умеренного и радикального толка; противостояние между демократами и коммунистами, между сторонниками светского и исламского пути развития; неспособность стоящих у власти коммунистических лидеров к

адекватной оценке произошедших в обществе перемен; запоздалое формирование новой политической элиты; гражданская война; добровольный уход в отставку первого и второго президентов республики; недееспособность Правительства национального примирения; бездействие правоохранительных органов; экономический, социальный, политический, идеологический кризис в стране; рост преступности перемен.¹⁴

Начиная с XVI сессии Верховного Совета РТ, созданной в сложных условиях гражданской войны в ноябре 1992г., начался процесс формирования новой правовой политики. Эта сессия послужила толчком для формирования новой политической элиты республики во главе с нынешним Президентом Эмомали Рахмоном (тогда Председателем Верховного Совета), которая начала осознавать всю трагичность межтаджикского конфликта и предприняла решительные шаги по реализации провозглашенных ранее идей правового государства и гражданского общества как стратегических целей развития государства и общества. На ней был официально заявлен курс на построение демократического, правового, светского государства в РТ, предприняты решительные шаги по приостановлению гражданской войны, обеспечению законности и правопорядка, безопасности, прав и свобод граждан, выходу страны из кризисного состояния.

Правовая политики, реализованная в период с ноября 1992г., по 1997 г., имела переходный характер, была нацелена главным образом на достижение мира и национального согласия. Начиная с 1997г., после заключения в Москве Общего Соглашения о мире и национальном согласии выстраивается правовая политика постконфликтного периода, направленная на решение новых целей и задач по дальнейшему развитию общества в условиях социальной консолидации общества. Начиная с начала и середины 2000-х годов в РТ начинается этап модернизации правовой политики как тактики и стратегии правового развития. Она выстраивается и реализуется в соответствии с тенденциями и перспективами развития правовой системы, глобализационными и интеграционными процессами, подчиняется целям совершенствования, систематизации и кодификации законодательства, судебной-правовой реформы. Ее выстраиванию способствуют создание двухпалатного парламента, активизация законотворческого процесса¹⁵. На данном этапе углубляется

¹⁴ См.: Основы новейшей государственности / З.М. Алиев, М. Диноршоев, А.С. Достиев, М. Илолов, Р. Масов и др. М.: Радуница, 2002. С. 285 – 304.

¹⁵ О развитии законотворческой деятельности парламента РТ более подр. см.: Зариф Ализода. Становление института парламента в Республике Таджикистан: проблемы теории и практики: Монография. Душанбе, 2011. 264 с.

правопонимание, расширяются доктринальные разработки проблем права в отечественной юридической науке, совершенствуется система юридического образования.

При этом правовая политика является гибкой и динамичной. Расширение и влияние глобализации, осложнение геополитических, энергетических и иных проблем, определение стратегических задач государства на новом ветке исторического развития обусловили формирование новых целей и задач правовой политики. В условиях глобализации на повестку дня выходит проблема юридического обеспечения национальных интересов, в частности, в сферах экономической, энергетической, информационной и продовольственной безопасности. В последние годы в РТ уже принята ряд законов, учитывающие национальные интересы, в частности, в сфере обеспечения национальной безопасности, упорядочение традиций и обрядов, ответственности родителей в обучении и воспитании детей и др. Они способствуют формированию в ближайшем времени общенациональной правовой политики.

Угроза политического и религиозного экстремизма, международного терроризма, вероятность осложнения ситуации в регионе после выхода коалиционных сил НАТО из Афганистана и иные факторы требуют дальнейшей корректировки и модернизации правовой политики. Модернизации правовой политики способствуют также расширение международного и регионального (в рамках СНГ, ШОС и т.п.) экономического, политического, культурного сотрудничества, вступление Таджикистана во Всемирную торговую организацию.

На нынешнем этапе разработка концепции правовой политики в РТ становится все более злободневным вопросом. Она рассчитана на определение и в последующем нормативном закреплении доктринальных, научно обоснованных основ стратегии правового развития с учетом происшедших и предполагаемых общественных преобразований как в обществе в целом, так и непосредственно в правовой сфере.

В годы государственной независимости в РТ поэтапно определялись цели, направления и перспективы общественного развития, которые, в конечном счете, послужили основой для выстраивания новой правовой политики. В Конституции РТ 1994г., был определен курс на построение правового, социального государства и свободного гражданского общества на основе реформирования всех сфер жизнедеятельности общества, гарантирования неотчуждаемых прав и свобод человека, развития рыночных отношений, многообразия форм собственности, политического и идеологического плюрализма,

совершенствования государственного управления. В 2000-х гг. в Таджикистане принимается необходимое количество государственных программ и концепций, в которых определены цели и перспективы развития общества, включая его правовую сферу. Правовая политика получает институционализацию в нормативных правовых актах и программных документах.

В то же время курс на построение правового государства и формирование гражданского общества пока продолжает реализовываться на практике. Развитие общества вносит свои коррективы на данный процесс. Новые глобальные вызовы требуют постоянной корректировки политического курса государства. Многие проблемы социальной жизни проявляются по причине переходного состояния общества. Поэтому в дальнейшем политика государства будет корректироваться и модернизироваться в соответствии с новыми возникающими проблемами, в рамках новых задач деятельности государства и общества. В таких условиях роль и значение доктринальных разработок в сфере правовой политики будет, несомненно, возрастать. Концепция правовой политики как раз таки должна дать ответы на многие злободневные вопросы жизни на этапе его реформирования. Она должна учитывать изменения в экономической, социальной, политической, культурно-духовной сферах жизнедеятельности общества, служить концептуальной основой общественных преобразований. Концепция правовой политики непосредственно связана с развитием, которое понимается как «необратимое, направленное, закономерное изменение материальных и идеальных объектов». ¹⁶ Правовое развитие как вид социального развития представляет собой «комплексное, качественное, необратимое и целенаправленное изменение системы базовых правовых средств и социально-юридических механизмов регулирования общественных отношений». ¹⁷

При выстраивании правовой политики необходимо исходить из ее приоритетов. По мнению Н.И. Матузова наиболее общими приоритетами правовой политики являются: формирование правового государства, гражданского общества, совершенствование законодательства и практики его применения, углубление конституционной реформы, создание надежной правовой базы проводимых реформ, борьба с преступностью, выработка эффективных антикоррупционных мер, наведение порядка во власти, усиление

¹⁶ См.: Философский энциклопедический словарь. М.: «Советская энциклопедия», 1983. С. 561.

¹⁷ Саркисов Р.С. Российская правовая политика как концепция и реальность. Дисс. ... канд. юрид. наук. Пятигорск, 2008. С. 15.

защиты и гарантий прав человека, преодоление правового нигилизма и др.¹⁸

При выстраивании правовой политики, особенно выработки ее концепции в РТ следует учитывать положения Национальной стратегии развития РТ на период до 2015 года. Она призвана способствовать систематизации процесса развития страны на долгосрочную перспективу с соответствием с целями развития тысячелетия, служить базовым документом для действующих и разрабатываемых государственных концепций, стратегий, программ и планов развития страны. В ней, в частности, намечены следующие национальные приоритеты: 1) реформа государственного управления, направленная на формирование в стране системы национального развития, главной особенностью которой являются прозрачность, подотчетность и борьба с коррупцией; 2) развитие частного сектора и привлечение инвестиций, основанное на расширении экономических свобод, укрепление прав собственности и законности, развитие государственно-частного партнерства; 3) развитие человеческого потенциала, направленное, главным образом, на увеличение объемов и качества социальных услуг бедному населению и достижение цели развития тысячелетия, активизацию участия населения в процессе развития, укрепление социального партнерства.

Следует также учитывать цели правовой политики.¹⁹ В Национальной стратегии развития РТ на период до 2015 года определены следующие национальные цели: укрепить социальную и политическую стабильность, достичь экономического благосостояния и социального благополучия народа Таджикистана в условиях главенства принципов рыночной экономики, свободы, человеческого достоинства и равных возможностей для реализации потенциала каждого. Согласно данному документу, эффективное и прозрачное государственное управление, справедливое общество, обеспечивающее защиту и человеческое развитие, устойчивый экономический рост являются основными составляющими данной цели. В документе конкретизированы также цели развития системы образования и науки, системы здравоохранения, социальной защиты населения, расширения доступа населения к водоснабжению, санитарии и жилищно-коммунальному хозяйству, обеспечения экологической устойчивости, гендерного равенства.

¹⁸ См.: Матузов Н.И. Понятие и основные приоритеты российской правовой политики. Правоведение, 1998. № 4. С. 13.

¹⁹ О классификации целей правовой политики см.: Шундикова К.В. Цели, средства и результаты правовой политики // Российская правовая политика: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. М., 2003. С. 116.

Приоритеты правовой политики характеризуются следующими сущностными свойствами. Они, во-первых, определяются в рамках социальных ценностей, формирующиеся в сфере общественного сознания, на философском, общемировоззренческом уровне. Во-вторых, их предопределяющую основу составляют определенные ориентиры поступательного и прогрессирующего развития общества. В-третьих, приоритеты правовой политики определяются исходя из тех задач тактического и стратегического характера, которые становятся актуальными и злободневными в определенный отрезок времени, а также проблем, требующих скорейшего разрешения на основе использования комплекса мер и средств организационного, экономического, финансового и иного характера, включая юридический инструментарий. В-четвертых, приоритеты правовой политики являются динамичными, изменяющимися по своему содержанию и направленности на различных этапах общественного развития.

На динамику и выбор приоритетов правовой политики влияют современные глобальные вызовы, цели средства разрешения глобальных проблем человечества, противодействия военным, экстремистским и иным угрозам. В-пятых, приоритеты правовой политики начинают выходить за рамки национальных границ и все больше пронизывают сферу внешней политики.

Выстраивание правовой политики в РТ должно осуществляться с учетом ее особого геополитического положения, возникших за последние десятилетия экономических, энергетических, сырьевых и иных проблем, которые в совокупности повышают риск глобализационного воздействия. В таких условиях защита национальных интересов (экономических, политических, духовных и др.) становится приоритетом правовой политики в РТ. Правовая политика в республике должна быть направлена на то, чтобы минимизировать глобальные вызовы, внутренние и региональные угрозы (терроризм, политический и религиозный экстремизм, распространение исламского радикализма, влияние «арабской весны» и др.).

Защита национальных интересов является делом принципиальной важности не только в Таджикистане, но и в других странах. Как пишет Т.Я. Хабриева: «Для России, вступившей в XXI век, который все чаще называют эпохой глобализации, в условиях международных и внутренних вызовов и даже угроз, законодательными приоритетами становятся национальные интересы, понимаемые как жизненные интересы народа России, отражающие стремление граждан к

обеспечению стабильного и устойчивого развития общества и минимизации (ликвидации) этих угроз».²⁰

В последние годы в Таджикистане приняты программные документы и нормативные правовые акты, которые служат основанием для выстраивания отдельных направлений правовой политики. Так, в целях определения перспектив развития законодательства принята Концепция прогнозного развития законодательства РТ, которая утверждена Указом Президента РТ 19. 02. 2011г. Согласно указанной Концепции приоритетными направлениями развития законодательства являются: повышение уровня и качества законов и их эффективная реализация в общественной жизни в целях защиты прав и свобод личности, государственного суверенитета, национальных интересов и безопасности, целостности государства; обеспечение верховенства закона, соответствия законов Конституции, повышение правовой культуры, развитие демократических институтов, усиление борьбы с преступностью, устранение противоречий в законодательстве, повышение качества закона, приведение законодательства республики в соответствие с международными правовыми актами, мониторинг нормативных правовых актов. В целях реализации данной Концепции постановлениями Правительства РТ утверждены ряд государственных программ в различных сферах (государственное устройство, безопасность, гражданское и предпринимательское законодательство и др.).

В гражданском обществе субъектами правовой политики выступают также граждане и их общественно-политические объединения. Активизация институтов гражданского общества при выстраивании и реализации правовой политики имеет первостепенное значение. Тому примером служит опыт всенародного обсуждения проектов ряда законов в Таджикистане. Так, в ходе всенародного обсуждения проекта Закона РТ «Об упорядочении традиций, торжеств и обрядов», которое продолжалось свыше двух месяцев, гражданами были внесены более 20 тыс. предложений.²¹ В обсуждении проекта Закона «Об ответственности родителей в обучении и воспитании детей» приняло участие более 2 млн. граждан. В процессе обсуждения проекта Закона более 80 государственных органов, сотни предприятий и организаций, 11 тыс. граждан в письменной форме обратились в законодательный орган по поводу отдельных положений проекта

²⁰Хабриева Т.Я. Национальные интересы и законодательные приоритеты России // Журнал российского права. 2005. С. 14.

²¹ См.: Речь Президента Республики Таджикистан с представителями общественности по вопросу об упорядочении национальных обычаев, обрядов и традиций. Душанбе. 24. 05. 2007 г. Душанбе, 2007. С. 4.

Закона. Восемь тыс. предложений граждан и организаций были полностью или частично учтены при доработке проекта Закона. 8. 04. 2011г., окончательный проект Закона был доработан в ходе его обсуждения с представителями общественности с участием Президента.²²

Правовая политика находит отражение также в посланиях Президента РТ Маджлиси Оли республики. Так, в Послании Президента 16. 04. 2005г., были определены приоритеты политики государства в сфере правотворчества: защита прав и свобод личности, экономическое и финансовое обоснование проектов законов, обеспечение системности нормативных правовых актов на основе верховенства закона, обеспечение конституционной законности, учет средств и способов правового регулирования частнособственнических отношений, уменьшение числа ведомственных нормативных правовых актов. Цели и приоритеты правовой политики в различных сферах (образование, здравоохранение, национальное единство, правоприменение, борьба с преступностью, коррупцией, и др.) нашли отражение в других посланиях главы государства.

Большое значение для оптимизации правовой политики имеет Закон РТ «О нормативных правовых актах» (2009г.), который раскрывает принципы правотворческой деятельности, определяет субъекты правотворчества, систему нормативных правовых актов, дает характеристику видам нормативных правовых актов. Отдельные главы Закона затрагивают вопросы правотворческой техники, действия нормативного правового акта во времени, в пространстве и по кругу лиц, порядок официального толкования нормативного правового акта, способы разрешения коллизий, порядок государственного учета и регистрации нормативных правовых актов.

Цели и приоритеты судебно-правовой политики определены в Программе судебно-правовой реформы в РТ на 2011 – 2013г., которая утверждена Указом Президента Таджикистана от 3. 01. 2011г., на основе его Посланий Парламенту республики 15. 04. 2009г. и 24. 04. 2010г. Она содержит также План мероприятий по ее реализации. В нём, в частности, предусматривается разработка проекта Процессуального кодекса об административных правонарушениях в 2011г., разработка проектов соответствующих правовых актов в сфере исполнительного

²² О процессе всенародного обсуждения проекта Закона «Об ответственности родителей в обучении и воспитании детей» и его принятии см.: Махмудов М.А., Сативалдыев Р.Ш. Законодательная инициатива Президента Республики Таджикистан и ее значение в развитии суверенного государства. Душанбе: «Эр-граф», 2011. С. 60 – 62.

производства в 2011г., изучение вопроса о бессрочном назначении судей в 2011 – 2013 гг. и т.д.

Цели и приоритеты правовоспитательной политики определены в Указе Президента РТ «О правовой политике и правовом воспитании граждан Республики Таджикистан» (9.04.1997г.), в Постановлении Правительства «О некоторых мерах по улучшению правового воспитания граждан и правовой работы в республике» (22.08.1997г.)²³, а также в Программе правового обучения и воспитания граждан на 2009 – 2019г. В п. 9 Программы намечены основные ее цели: повышение уровня правовых знаний, формирование чувства ответственности, патриотизма, уважения Конституции и действующих законов РТ, пропаганда демократических ценностей, восприятия единства основных прав, свобод и обязанностей человека и гражданина, обеспечение активизации политической деятельности населения РТ. Данный документ определяет также основные направления правового обучения и воспитания.

Одним из направлений правовой политики Таджикистана является кадровая политика, нацеленная, в частности, на подготовку юридических кадров высокой квалификации, модернизацию образовательной политики, усиление информационной и технологической составляющих образовательной политики, повышение познавательного уровня в сфере овладения международной юридической практикой с учетом перспектив разрешения юридических дел в международных судебных органах, подготовку программистов с правовым знанием, готовых к работе в условиях усложнения правового информационного потока, угрозы национальной информационной безопасности, внедрения информационных технологий в сфере юридической деятельности, в частности, эталона банка данных нормативных и иных правовых актов, информатизации судебной, следственной, процессуальной, оперативно-розыскной деятельности, информационной базы данных в сфере борьбы с преступностью и др.

Неотложными задачами правотворческой политики являются модернизация правотворческой политики, обновление законодательства, его приспособление к нормам и принципам международных правовых актов при сохранении и защиты приоритетов правовой политики, пересмотр массива нормативных правовых актов республики с целью ее приспособления к требованиям и нормативным

²³ Свод законов Республики Таджикистан. 1999. Т.1. С. 56-57.

установлениям ВТО, внедрение информационных технологий в сферу правотворчества и др.

Одним из приоритетных направлений правовой политики РТ является юридическое обеспечение защиты национальных интересов в условиях расширения глобализации, осложнения глобальных проблем (энергетической, демографической, экологической, сырьевой и др.) и новых глобальных вызовов. Оно охватывает также сферу правообразования, правотворческой, законотворческой, правореализующей, правоприменительной, правоинтерпретационной деятельности.

Совершенствование государственного управления, предпринятое в Таджикистане, должно быть направлено на создание эффективного государства, приспособленного для решения стратегических задач, озвученных неоднократно в посланиях и выступлениях Президента РТ и получивших официальное оформление – обеспечение энергетической независимости, продовольственной безопасности и выхода из коммуникационного тупика. Новые направления стратегии государственно-правового развития требуют дальнейшего совершенствования государственного управления.

Литература:

1. Баренбойм П. Экономической реформе нужна новая правовая политика правительства // Советская юстиция. 1993. № 4.
2. Гаврилов О.А. Стратегия правотворчества и социальное прогнозирование. М., 1993.
3. Зариф Ализода. Становление института парламента в Республике Таджикистан: проблемы теории и практики: Монография. Душанбе, 2011.
4. Исаков Н.В. Правовая политика современной России: проблемы теории и практики. Дисс. ... докт. юрид наук. Ростов-на-Дону, 2004.
5. Кудрявцев В.Н. Право и поведение. М., 1978.
6. Кодан С.В. Юридическая политика Российского государства // Наш трудный путь к праву: Материалы философско-правовых чтений памяти академика В.С. Нерсесянца / Сост. В.Г. Графский. М.: Норма, 2006.
7. Коробова А.П. Правовая политика: понятие, формы реализации, приоритеты в России. Дисс. ... канд. юрид. наук. Самара, 2000.
8. Малько А.В. Правовая политика в Российской Федерации: региональный уровень / Под ред. А.В. Малько. Тамбов, 2008.

9. Малько А.В. Современная российская правовая политика и правовая жизнь // Правовая политика и правовая жизнь. 2000. Ноябрь.
10. Матузов Н.И. Понятие и основные приоритеты российской правовой политики // Правоведение, 1998. № 4.
11. Махмудов М.А., Сативалдыев Р.Ш. Законодательная инициатива Президента Республики Таджикистан и ее значение в развитии суверенного государства. Душанбе: «Эр-граф», 2011.
12. Нерсесянц В.С. Правовая политика Российской Федерации: основные направления и задачи // Правовая политика и пути совершенствования правотворческой деятельности в Российской Федерации. М., 2006.
13. Основы новейшей государственности / З.М. Алиев, М. Диноршоев, А.С. Достиев, М. Илолов, Р. Масов и др. М.: Радуница, 2002.
14. Рыбаков О.Ю. Российская правовая политика в сфере защиты прав и свобод личности: вопросы теории. Дисс. ... докт. юрид. наук. Саратов, 2005.
15. Рудковский В.А. Правовая политика и осуществление права: теоретико-методологический аспект. Дисс. ... докт. юрид. наук. Волгоград, 2009.
16. Саркисов Р.С. Российская правовая политика как концепция и реальность. Дисс. ... канд. юрид. наук. Пятигорск, 2008.
17. Современная правоприменительная практика как осуществление правовой политики перестройки. Пермь, 1989.
18. Трофимов В.В. Научные основы правовой политики: проблемы формирования // Правовая политика в Российской Федерации: региональный уровень / Под ред. А.В. Малько. Тамбов, 2008.
19. Философский энциклопедический словарь. М.: «Советская энциклопедия», 1983.
20. Федоров Н.В. Правовая политика Советского государства (вопросы истории, теории, практики). Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1985.
21. Хабриева Т.Я. Национальные интересы и законодательные приоритеты России // Журнал российского права. 2005.
22. Хвалеев В.А. Правовая политика России в условиях глобализации. Дисс. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2008.
23. Шундигов К.В. Цели, средства и результаты правовой политики // Российская правовая политика: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. М., 2003.

Сотиволдиев Р.Ш.

Аннотатсия.

Сиёсати ҳуқуқӣ ҳамчун омили инкишофи ҳуқуқии ҷамъият.

Дар мақолаи «Сиёсати ҳуқуқӣ ҳамчун омили рушди ҳуқуқии ҷомеа» зарурати тарҳрезии сиёсати ҳуқуқӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳамчун стратегияи рушди ҳуқуқии ҷомеа исбот мешавад. Раванди ташаккул ва амалӣ гаштани сиёсати ҳуқуқии ҷумҳурий дар солҳои Истиклолияти давлатӣ таҳқиқ мешавад. Раванди ифодаи сиёсати ҳуқуқӣ дар ҳуҷҷатҳои барномавӣ ва маводи меъёрӣ омӯхта мешавад.

Сативалдыев Р.Ш.

Аннотация.

Правовая политика как фактор правового развития общества

В статье "Правовая политика как фактор правового развития общества" обосновывается необходимость выстраивания правовой политики в Республике Таджикистан в качестве стратегии правового развития общества. Прослеживается процесс формирования и поэтапной реализации правовой политики республики за годы государственной независимости. Исследуется процесс поэтапной институционализации правовой политики республики.

Sativaldyev R.Sh.

The summary.

Legal policy as factor of the legal development society

In article "Legal policy as factor of the legal development society" is motivated need of the straightening legal politicians in Republic Tadjhikistan as strategies of the legal development society. It Is Tracked process of the shaping and phased realization legal politicians republics to for years state independence. The process phased legal politicians of the republic is Researched.

Шинкарецкая Г.Г.*

ПРАВОМЕРНОСТЬ СОЗДАНИЯ СМЕШАННЫХ УГОЛОВНЫХ ТРИБУНАЛОВ

Калидвожаҳо: адолати судии байналмилалӣ, судҳои олии, трибунали байналхалқии ҷиноӣ, шахсони мансабдори давлат, ҷинояти байналхалқӣ.

Ключевые слова: международное правосудие, высшие суды, международный уголовный трибунал, должностные лица государства, международное преступление.

Keywords: international justice, mixed criminal tribunals, supreme courts, of states international judges, state officials, international crimes.

Эти суды называют «уголовными трибуналами третьего поколения»: сначала были Нюрнбергский и Токийский трибуналы, затем трибуналы по бывшей Югославии и Руанды, а также Международный уголовный суд. Это, пожалуй, самая динамично развивающаяся часть международной судебной системы.

Первым опытом создания международных уголовных трибуналов были Нюрнбергский и Токийский трибуналы, работавшие после второй мировой войны для суда над военными преступниками. 45 лет спустя были созданы два международных уголовных трибунала *ad hoc* — трибунал по бывшей Югославии и трибунал для Руанды. Они были так же беспрецедентны, как и послевоенные трибуналы, не получили всеобщего признания, и не породили множества подражаний. Основными причинами, по которым международные уголовные суды - трибуналы для Югославии и Руанды не могут оцениваться как полностью успешные, обычно называют их широкий масштаб, медлительность и дороговизну. Они нанимают большое число персонала, а также обнаруживают тенденцию выходить из-под контроля своих создателей, что диктуется логикой развития внутреннего права международной организации. Практика Международного уголовного суда показывает, что ему не могут быть представлены все случаи международных преступлений из-за ограниченного признания его юрисдикции государствами¹.

* Доктор юридических наук, профессор, ведущий научный сотрудник ИГП РАН.

¹ Sriram C.L. Globalising Justice: From Universal Jurisdiction to Mixed Tribunals//Northern Quaterly of Human Rights, v.22, 2004, p.12.

Но в мировом сообществе ощущалась потребность в разработке мер ответственности для военных преступников, для преступлений против человечности и геноцида. Поэтому на свет появилась новая категория судов, носящих в определенной степени экспериментальный характер — так называемые смешанные трибуналы. Их еще называют «гибридными», или «интернационализированными», поскольку в них соединяются международные судебные учреждения и судебные институты той страны, где были совершены соответствующие преступления. Эти трибуналы отличаются и от национальных и от международных судебных учреждений. В них, как правило, действуют иностранные (их часто называют международными) и национальные судьи, а в статутах встречаются нормы и международного и национального права. Таких судебных учреждений прежде не существовало.

В последние годы был создан целый ряд таких судов. Специальные жюри для тяжких преступлений в Окружном суде Дили (Восточный Тимор), действовавшие в 2000 - 2005 гг., Жюри по «Правилам 34 и 64» в судах Косова (действуют с 2000 г.); Специальный суд для Сьерра-Леоне (действует с 2002 г.); Палата по военным преступлениям Конституционного суда Боснии-Герцеговины (действует с 2005 г.)

Три других смешанных суда находятся в различных стадиях подготовки: Чрезвычайная палата в судах Камбоджи; Специальная палата в судах Бурунди; Смешанный трибунал для расследования в отношении лиц, ответственных за убийство бывшего Премьер-министра Ливана Рафика Харири и 22 других людей².

С формальной точки зрения в качестве смешанного трибунала можно рассматривать и Иракский чрезвычайный трибунал, хотя в нем не было представлено иностранных судей, в противоречие его собственному статуту. Кроме того, им применяется только иракское право.

Не вполне международным уголовным трибуналом является Палата Конституционного суда Боснии-Герцеговины, скорее это суд по правам человека, поскольку она применяет договоры о правах человека, а не международное уголовное право.

² Обзор см.: Romano C. Mixed Jurisdictions for East Timor, Kosovo, Sierra Leone and Cambodia: The Coming of Age of Internationalized Criminal Bodies?// The Global Community: Yearbook of International Law and Jurisprudence. v. 2, 2002, p.97–138.

Первостепенной причиной создания смешанных уголовных трибуналов является не эффективность и национальных, и международных уголовных судов в расследовании международных преступлений.

Хотя теоретически именно национальные суды — наиболее подходящее место для расследования уголовных преступлений, лишь отдельные государства располагают необходимыми средствами для организации процесса в отношении международных преступлений, в частности, для защиты его участников; власти государств часто не склонны проводить такие процессы по политическим соображениям.

Юридическая природа смешанных уголовных трибуналов отражает обстоятельства создания каждого из них. В Косове и на Восточном Тиморе все государственное управление было сосредоточено в руках ООН, в том числе правосудие, уголовное и гражданское. Советом Безопасности ООН была создана Администрация переходного периода для Восточного Тимора Резолюцией 1272 от 25 октября 1999 г.³, и Миссия ООН в Косове Резолюцией 1244 от 10 июня 1999 г.⁴, во главе которых стояли Специальные представители Генерального секретаря с полномочиями, определенными Советом Безопасности. В частности, в задачу обеих миссий входило воссоздание жизнеспособной, справедливой и вызывающей доверие судебной системы. В Восточном Тиморе эта система должна была создаваться с чистого листа, после уходе индонезийских войск; в Косове стояла трудная задача наказания военных преступников в судах, где доминировали албанцы, которые считали себя пострадавшими от этих преступников. Специальные представители Генерального секретаря на обеих территориях издали постановления о создании специальных жюри в судах, действуя в пределах своего мандата. На Восточном Тиморе Постановлением 2000/11 было предусмотрено создание одного апелляционного суда в столице Дили, и восьми районных судов, наделенных уголовной и гражданской юрисдикцией. Для рассмотрения «серьезных» преступлений было предусмотрено специальное Жюри в составе районного суда Дили.

В Косове правовая база была создана двумя постановлениями: по постановлению 2000/34 международные судьи и обвинители могут участвовать в любом деле в суде, к которому они приписаны, в любом случае, когда считают это необходимым для обеспечения правосудия.

³ United Nations Transitional Administration in East Timor
<<http://www.un.org/peace/etimor/UntaetN.htm>>

⁴ United Nations Interim Administration Mission in Kosovo <<http://www.unmikonline.org>>

Однако установлено, что серьезные преступления слушаются жюри в составе двух профессиональных судей и трех ассессоров (судей, не являющихся профессиональными юристами). Постановлением 2000/64 было дополнительно указано, что обвинитель, обвиняемый или защитник могут просить о назначении в состав судебного присутствия трех судей, включая двух международных судей, один из которых станет председателем. С течением времени большая часть дел стала заслушиваться именно в таком составе.

Палата по военным преступлениям Конституционного суда Боснии-Герцеговины — это особенный случай. Ее правовую базу составляет набор соглашений: Общее рамочное соглашение о мире в Боснии-Герцеговине, известное как Дейтонское соглашение, в соответствии с которым создан пост Высокого представителя (он же Специальный представитель Европейского Союза) для контроля за имплементацией гражданских аспектов мирного урегулирования, включая систему правосудия; соглашение между Высоким представителем и правительством Боснии-Герцеговины о создании специального Департамента военных преступлений; соглашение между Высоким представителем и Международным трибуналом по бывшей Югославии о передаче дел из МТБЮ в югославский суд; Резолюция Совета Безопасности ООН 1503 от 26 сентября 2003г. о создании Палаты по военным преступлениям.

В других случаях правительство соответствующего государства сохраняет суверенную власть на своей территории. Первостепенная цель при этом — обеспечить осуществление правосудия, а наказание преступников отходит на второй план. В этом случае международное сообщество не может своей властью создать судебную систему, и местные власти должны быть участником переговоров о формировании механизмов уголовной ответственности. Правовой основой становится международный договор между правительством и, как правило, ООН. Целью создаваемых здесь уголовных трибуналов является, прежде всего, наказание преступников. Так, в смешанных уголовных трибуналах для Сьерра-Леоне, Камбоджи и Бурунди юрисдикция *ratione personae* ограничена теми лицами, кто несет самую большую ответственность за нарушение местных законов и международного гуманитарного права, то есть политическими и военными лидерами. В случае Восточного Тимора, Косова и Боснии-Герцеговины упор делается не на командиров, а на низший эшелон армии и администрации.

Сроки действия юрисдикции смешанных судов иногда вызывают вопросы. Так, оказалось непросто определить начало действия юрисдикции Специального суда для Сьерра-Леоне в процессе переговоров о его создании. Гражданская война в этой стране длилась почти 10 лет (с 1991 до

2001), к власти поочередно приходили разные силы и заключались коротко живущие соглашения. Было решено, что Суду подсудны только деяния, совершенные после 30 ноября 1996г., когда было заключено Абиджанское соглашение между правительством страны и Объединенным революционным фронтом. Дата была выбрана потому, что именно тогда были приняты реальные меры мирного урегулирования⁵.

Что касается Восточного Тимора, юрисдикция жюри по серьезным преступлениям не имеет ограничений во времени. Однако на деле все обвинения, заслушанные жюри, относятся к периоду перед и сразу после выводы индонезийских войск в 1999 г.

Юрисдикция же Трибунала Харири сосредоточена на одном событии — массовом убийстве 14 февраля 2005 г. Однако Резолюция Совета Безопасности 1644 от 15 декабря 2005 г., которая предписывала Генеральному Секретарю оказать содействие Правительству Ливана «установить суть и объем необходимой международной помощи в деле расследования» дает возможность распространить полномочия созданной в рамках ООН Независимой международной комиссии расследования на все террористические атаки в Ливане с 1 октября 2004 г.⁶

Юрисдикция Палат для Камбоджи ограничена преступлениями, совершенными между 17 апреля 1975 г. и 6 января 1979 г. то есть с момента занятия столицы страны армией Красных кхмеров до момента освобождения ее Вьетнамской армией⁷. Однако на самом деле насилие и гражданская война длилась в Камбодже гораздо дольше, почти до 1991 г.

Особенность смешанных трибуналов — это участие граждан страны, затронутой насилием. В трибуналах для Руанды или Югославии мы не найдем ни одного из их граждан, выступающего в качестве судьи или обвинителя.

⁵ Agreement between the United Nations and the Government of Sierra Leone on the Establishment of a Special Court for Sierra Leone (adopted 16 January 2002, entered into force 12 April 2002) 2178 UNTS 137.

⁶ UNSC Res 1644 (15 December 2005) UN Doc S/RES/1644.

⁷ Draft Agreement between the United Nations and the Royal Government of Cambodia concerning the Prosecution under Cambodian Law of Crimes Committed during the Period of the Democratic Kampuchea (adopted by the UN General Assembly 13 May 2003) UN Doc A/Res/57/228b.

Участие граждан в процессе создает несколько благоприятных последствий. Так, среди местного населения создается чувство доверия к их правосудию. С другой стороны, иностранный персонал может служить гарантией беспристрастности и качественного разбирательства, поскольку смешанные суды большей частью действуют в странах, где судебная система разрушена. Конечно, здесь встает вопрос о балансе. Обычно иностранцы составляют большинство судебного присутствия. Обвинитель и секретарь суда — также обычно иностранцы, а защитник — местный.

В Специальном суде для Сьерра Леоне судей-международников всегда большинство. Трое из них служат в Следственной палате, один из них назначается правительством страны, а два — Генеральным секретарем ООН. Пять судей состоят в Апелляционной палате, причем двое из них назначаются правительством страны, а три других — Генеральным секретарем ООН. Приговор выносится большинством голосов всех судей.

В Косове ситуация более сложная. Иностранные судьи могут составлять и большинство, и меньшинство присутствия, в зависимости от того, по какому постановлению Высокого представителя создается жюри.

В Палате по военным преступлениям в Боснии-Герцеговине баланс не остается неизменным. Сначала жюри составлялось из двух иностранных судей и одного национального, который являлся также председателем. Постепенно ситуация изменилась, число иностранных судей сокращалось, и ныне их там нет.

Очень любопытно решен вопрос о составе Чрезвычайной палаты в Камбодже. Иностранные судьи, будучи в меньшинстве, и персонал не имеют фактического контроля над Палатой. Временное соглашение между ООН и Королевским правительством Камбоджи относительно наказания, по камбоджийскому праву, преступлений, совершенных в период Демократической Кампучии, предусматривает параллельную систему, состоящую из Следственной палаты и Верховного суда, действующего как апелляционный орган и конечная инстанция. Следственные палаты формируются из пяти профессиональных судей (трех камбоджийцев и двух иностранцев). В любом случае председательствует камбоджиец.

Однако камбоджийские судьи лишены возможности навязывать свою волю иностранцам. Все решения должны приниматься большинством голосов (четырьмя из пяти в Следственной палате и пять из семи в Верховном суде). Это дает иностранным судьям возможность блокировать решения. Более того, в случае отсутствия единства, в текст решения включаются точки зрения большинства и меньшинства. Предусмотрено наличие двух обвинителей: одного камбоджийца и одного иностранца.

Предполагается, что они должны совместно разрабатывать обвинение. Если же между ними возникнет разногласие, любой из них может просить о разрешении спора палатой из пяти судей (три камбоджийца и два иностранца); решение принимается большинством в четыре голоса из пяти.

Важным вопросом любого судебного разбирательства является вопрос о применимом праве. Смешанные трибуналы применяют смешанное — национальное и международное материальное и процессуальное право. Состав его не одинаков в разных судах и в разных случаях. В целом можно сказать, что основу применимого права составляет национальное право страны, где трибунал образован. Но оно обычно изменяется, приспособляется, дополняется нормами международного права с целью сформировать одобряемые международным сообществом стандарты прав человека и стандарты уголовного разбирательства. Если необходимо изменить местное законодательство, именно местные власти (либо международная организация, контролирующая территорию) осуществляет необходимые изменения в соответствии с требованиями местной конституции.

Смешанные трибуналы применяют ту часть обычного и договорного международного права, которая относится к преступлениям, предусмотренным международным правом, в тех случаях, когда сталкивается с такими преступлениями. В этом смешанные трибуналы не отличаются от международных уголовных трибуналов.

Могут быть случаи, когда смешанный трибунал наделен юрисдикцией над международными преступлениями, которые являются преступлениями не по общему международному праву, а лишь по какому-либо отдельному договору (как, например, преступление, пытки в случае Восточного Тимора; или разрушение культурных ценностей во время внутреннего вооруженного конфликта в Камбодже); или ему приходится соблюдать некие процессуальные стандарты, налагаемые основными договорами по правам человека. Если государство, в котором работает смешанный трибунал, является участником такого договора, или если содержание такого договора отражает обычное международное право, и в той степени, в какой применимый договор не просто содержит определение состава или смутного стандарта, ему придется применять и такой договор. В остальном же применимым будет национальное право.

При этом смешанный уголовный трибунал остается частью национальной судебной системы, и для него применение международного права составляет такую же проблему, как для любого национального уголовного суда.

Учредительные документы смешанных трибуналов далеко не всегда регулируют эту проблему. Так, в Восточном Тиморе Постановление Высокого представителя, которым создан Трибунал, говорит: право Восточного Тимора применяется Трибуналом в той степени, в какой оно не препятствует исполнению мандата ООН и не противоречит постановлениям Высокого представителя или распоряжениям Администрации переходного периода⁸; еще одно постановление дополняет: жюри по особо тяжким преступлениям применяет, где это надлежит сделать, договоры и признанные принципы и нормы международного права, в том числе принципы международного права, применимые к вооруженному конфликту⁹. Это дает свободу жюри в опоре на международное право.

Соответствующее постановление Высокого представителя в Косове имеет почти такое же содержание. Правда, в нем нет разъяснения о соотношении международного права и национального уголовного права в случае конфликта: в Косове жюри должны решать проблемы соответствия норм международного права действующему косовскому праву, сообразуясь с обстоятельствами каждого дела.

Специальный суд в Сьерра Леоне, базирующийся на соглашении между этой страной и ООН, явно не составляет часть судебной системы страны, и его статут отдает приоритет в применении международному праву.

Чрезвычайные палаты в Камбодже решают вопросы взаимодействия между международным и национальным правом в соответствии с принципами своего конституционного устройства.

Поскольку смешанные трибуналы составляют часть судебной системы государства¹⁰, встает вопрос о соотношении юрисдикции этих трибуналов и национальных судов. Обладают ли национальные суды компетенцией на рассмотрение дел, находящихся преимущественно в юрисдикции смешанных трибуналов? Вправе ли индивид обжаловать законность образования смешанного трибунала в национальном суде? Может ли национальный суд пересмотреть решение смешанного трибунала? Возможно ли судебное преследование лица национальным судом, если его

⁸ UNTAET Reg. 1999/1 [27 November 1999] UN Doc UNTAET/REG/1999/1, Sec. 3

⁹ UNTAET Reg. 2000/15 [6 June 2000] UN Doc UNTAET/REG/2000/15, Sec. 3.1

¹⁰ Хотя и не все. Например, Специальный суд для Сьерра Леоне, в соответствии со своим учредительным актом (Special Court Agreement Ratification Act of 2002.) не входит в судебную систему страны.

дело уже рассматривалось смешанным трибуналом и наоборот? Каково юридическое значение решения трибунала для национальных судов?

Во всех этих вопросах прослеживаются до некоторой степени те же проблемы, которые стоят в плане взаимоотношений национальных и международных судов. Однако есть и различия.

В целом смешанные трибуналы существуют отдельно от национальных судов. Их юрисдикция *de jure* или *de facto* имеет исключительный характер. Только в отдельных случаях национальные суды могут вмешиваться в дела, подлежащие юрисдикции смешанного трибунала. В тех случаях, когда юрисдикции смешанных судов и судов общей юрисдикции частично совпадают, трибуналу предоставлен приоритет; полномочия национальных судов в части пересмотра создания смешанного трибунала или пересмотра решения смешанного уголовного трибунала в лучшем случае ограничена. Приговор смешанного уголовного трибунала в принципе препятствует разбирательству национального суда по тому же делу. Однако полного разделения полномочий между национальными судами и смешанными уголовными трибуналами нет.

Следует уделить внимание также и проблеме отношений смешанных уголовных трибуналов с государствами иными, чем в которых они действуют, а также с международными организациями.

Проблемы в сотрудничестве с третьими государствами могли бы встать, прежде всего, в трибуналах по Восточному Тимору и Косову. В обоих этих случаях жюри наделены полномочиями решением Совета Безопасности и в определенной степени опираются на его полномочия. Все члены ООН обязаны с ними сотрудничать. Однако на практике решение вопросов задержания и выдачи обвиняемых из Индонезии и Албании соответственно, оказалось нелегким делом.

Проблемы неизбежны в Сьерра Леоне и Камбодже, а также, возможно, в Бурунди и Ливане, где смешанные трибуналы создаются на основе соглашений между их правительствами и ООН. Во всех этих случаях активную роль играет Совет Безопасности, однако формально они не могут опираться на его полномочия. Если третьи государства будут отказываться передавать своих подозреваемых смешанному трибуналу, отсутствие прямого указания Совета Безопасности приведет к юридическим неясностям, которые могут затормозить весь процесс. Подобный пример дает попытка задержать бывшего президента Либерии Чарльза Тейлора.

Что касается взаимоотношений между смешанными уголовными трибуналами и международными уголовными судами, то здесь

определяющим фактором является положение смешанного трибунала в конституционном порядке соответствующего государства¹¹. Например, уголовные жюри в Косове являются частью судебной системы Косова, то есть это национальные суды. Международный трибунал по бывшей Югославии обладает приоритетом перед национальными судами, и может вмешиваться в национальные процедуры расследования, включая и рассмотрение дела уголовными жюри, на любой стадии, если это необходимо в интересах международного правосудия. Но над смешанным трибуналом в Сьерра Леоне суд, подобный Трибуналу по Югославии, не может иметь приоритет, поскольку смешанный трибунал в этой стране не является частью ее судебной системы.

Юрисдикция Международного уголовного суда дополняет юрисдикцию национальных судов. Так, если международное преступление совершается, например, в Косове, МУС не может рассматривать это дело вместо уголовного жюри. Нет ясности о его полномочиях в тех случаях, когда его юрисдикция может пересекаться с юрисдикцией смешанных трибуналов.

Отдельный случай — Палата по военным преступлениям в Боснии-Герцеговине. Ее создание было частью общего пересмотра национальной судебной системы. Как часть этой системы Палата осуществляет высшую юрисдикцию в отношении самых серьезных военных преступлений, совершенных в Боснии-Герцеговине, в то время как «рядовые» военные преступления рассматриваются кантональными и районными судами. Однако есть мнения о том, что Палата задумывалась как вспомогательное учреждение Трибунала по Югославии¹². Мандат Палаты состоит в следующем: расследование преступлений персонала низшего и среднего звена, передаваемых Трибуналу по Югославии по Правилам процедуры и сбора доказательств Трибунала. Дела, рассмотрение которых не завершено, передаются Палате Канцелярией прокурора Трибунала; применяются также так называемые «дорожные правила», которые были первоначально разработаны как отклик на опасения относительно произвольных арестов и задержаний после окончания войны в Боснии-Герцеговине. По этим правилам от властей Боснии требовалось, прежде чем произвести арест, представить любое дело о военном преступлении в Канцелярию Прокурора для установления достаточности доказательств с точки зрения

¹¹Dickinson L. The Relationship between Hybrid Courts and International Courts: The Case of Kosovo//American Journal of International Law, v.97, 2003, p. 309.

¹² Strohmeyer H. Collapse and Reconstruction of a Judicial System: The United Nations Missions in Kosovo and East Timor//AJIL (2001), v. 95, p. 46.

международных стандартов. Ясно, что для эффективной работы Палаты ей необходимо тесное сотрудничество с Трибуналом по Югославии.

Таким образом, в настоящее время пока еще трудно однозначно оценить эффективность смешанных уголовных трибуналов. Пока только специальные жюри для серьезных преступлений на Восточном Тиморе закончили свою работу. Смешанные жюри в Косове и Боснии-Герцеговине, а также Специальный суд для Сьерра Леоне еще действуют; Чрезвычайные палаты в Камбодже, Специальный трибунал для Бурунди и Трибунал по убийству Харири пока еще не приступили к работе¹³.

За пять лет Жюри на Восточном Тиморе предъявили 95 обвинений 391 человеку, 84 были осуждены и 3 оправданы. Генеральным секретарем ООН была создана комиссия для оценки их деятельности, которая констатировала, что цель полностью не достигнута и в качестве причин назвала недостаточное финансирование, неполную независимость Канцелярии Генерального прокурора Правительства Восточного Тимора, а также помехи, чинившиеся Индонезией¹⁴.

В выводах комиссии суммированы особенности, характерные для всех смешанных трибуналов: их невысокая стоимость — привлекательная черта, но это снижает эффективность; смешанные трибуналы, как правило, испытывают большие затруднения в контактах с местными властями, третьими странами и международными организациями; между иностранными и местными судьями в составе трибуналов сотрудничество не бывает легким: к различиям в культуре и образовании, а также в оплате, имеет значение и сознание того, что иностранцы уедут после завершения работы, а местные судьи останутся¹⁵.

Конечный вывод Комиссии состоял в том, что смешанный трибунал для Восточного Тимора работал бы эффективнее, если бы он был создан Советом Безопасности по Главе VII Устава ООН и базировался в третьей стране; либо их функции следовало бы исполнять Международному уголовному суду.

¹³ Linton S. Cambodia, East Timor and Sierra Leone: Experiments in International Justice //Criminal Law Forum, v.12, 2011,p. 185

¹⁴ Report to the Secretary General of the Commission of Experts to Review the Prosecution of Serious Violations of Human Rights in Timor-Leste (then East Timor) in 1999 (24 June 2005) UN Doc S/2005/458.

¹⁵ Romano C., Nollkaemper A., Kleffner J. (eds) Internationalized Criminal Courts and Tribunals: Sierra Leone, East Timor, Kosovo, and Cambodia. Oxford, 2004.

Однако не следует забывать о том, что вряд ли юрисдикция Международного уголовного суда будет когда-нибудь признана всеми государствами, так что он станет «всемирным» уголовным судом.

Кроме того, смешанные трибуналы — достаточно гибкая форма предъявления ответственности в тех случаях, когда с помощью иных средств ничего достичь невозможно. Они достаточно гибкие и могут быть приспособлены к разным обвиняемым и разным деяниям.

Литература:

1. Linton S. Cambodia, East Timor and Sierra Leone: Experiments in International Justice //Criminal Law Forum, v.12, 2011,
2. Sriram C.L. Globalising Justice: From Universal Jurisdiction to Mixed Tribunals//Northern Quaterly of Human Rights, v.22, 2004;
3. Romano C. Mixed Jurisdictions for East Timor, Kosovo, Sierra Leone and Cambodia: The Coming of Age of Internationalized Criminal Bodies?// The Global Community: Yearbook of International Law and Jurisprudence. v. 2, 2002;
4. Dickinson L. The Relationship between Hybrid Courts and International Courts: The Case of Kosovo//American Journal of International Law, v.97, 2003;
5. Strohmeyer H. Collapse and Reconstruction of a Judicial System: The United Nations Missions in Kosovo and East Timor//AJIL (2001) , v. 95.

Шинкареца Г. Г.

Аннотатсия

Асосҳои қонунии таъсиси трибуналҳои ҷиноии омехта.

Дар мақола шакли нави адолати судии байналхалқӣ – трибуналҳои омехта, ки дар заминаи судҳои олии давлатҳо бо иштироки судяҳои байналхалқӣ барои муҳокимаҳои судии шахсони мансабдори давлатии ҷиноятҳои байналмилалӣ содир намуда, таъсис мегардад, таҳлил карда шудааст.

Шинкареца Г. Г.

Аннотация

Правомерность создания смешанных уголовных трибуналов

В статье анализируется новая форма международного правосудия — смешанные трибуналы, создаваемые на базе высших судов государств с участием международных судей для суда над должностными лицами государств, совершивших международное преступление. Автор считает, что возможно и необходимо дальнейшее развитие этой формы.

Shinkaretskaya G. G.

The summary

Legal aspects of creation of mixed criminal tribunals

A new form of international justice is analysed in the article. The so called mixed criminal tribunals are created on the base of supreme courts of states with inclusion of international judges, with the aim of delivering justice on state officials having committed international crimes. It is submitted that further development of this form is necessary and possible.

II. Масъалаҳои оммавӣ – ҳуқуқӣ. II. Публично – правовые вопросы.

Диноршоев А.М.*

ИСТОРИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ И РАЗВИТИЯ МЕЖДУНАРОДНОЙ СИСТЕМЫ ЗАЩИТЫ БЕЖЕНЦЕВ.

Калидвожаҳо: гурезаҳо, Созмони Миллали Муттаҳид, Лигаи Миллатҳо.

Ключевые слова: беженцы, Организация Объединенных Наций, Лига Наций.

Keyword: refugees, United Nations, League of Nations.

В современном противоречивом мире существует более чем достаточно причин для конфликтов, соперничества, вражды и столкновений. История также полна примерами захватов чужих земель, истребления и изгнания коренного населения с мест постоянного проживания. Все живое стремится избежать опасности. Человек не является исключением. Ему также свойственно стремление к спасению.

Существуют множество причин бегства людей с обжитых мест и скитания по миру: войны, революции, политические и экономические кризисы, стихийные бедствия и т.д. Люди, вынужденно покидающие свои родные дома и оказывающиеся на чужбине, превращаются в беженцев. Это огромная трагедия для человека, его семьи материальное и моральное опустошение¹.

Человечество за свою историю пережила немало трагических страниц, связанных с беженцами. Еще в 695г. до н.э. 50 тысяч человек бежали в Египет, спасаясь от ассирийского царя Сеннахериба, вступившего со своим войском в Иудею. В начале новой эры около 300 тысяч готов бежали от нашествия кочевников – гуннов на земли Рима.² И в истории человечества таких примеров предостаточно. Самым страшным и беспрецедентным примером являются, конечно же Первая и Вторая мировые войны, когда целые народы были вынуждены искать убежища. Именно после этих событий мировое сообщество осознало важность проблемы связанной с беженцами и приступило к разработке международной системы защиты беженцев.

* Зав. каф. конституционного права юрид. ф-та ТНУ, к.ю.н., доцент

¹ Мутагиров Д.З. Права и свободы человека. М.2006. С 298.

² Права беженцев. Учебное пособие// Под ред. Менглиева Ш.М. Душанбе 2006. С.115.

Международно-правовой механизм защиты прав беженцев является частью механизма международной защиты прав человека и функционирует в двух направлениях: разработка конвенций и деклараций, закрепляющих международные обязательства в области прав беженцев, и контрольная деятельность международных органов за соблюдением государствами международных обязательств по правам человека.

Первое направление определяется как правотворческое, что выражается в международно-правовом регулировании статуса беженца на универсальном и региональных уровнях, второе — организационно-правовая деятельность специальных международных органов по защите прав беженцев. Вместе с тем, международная защита прав беженцев имеет ряд особенностей в силу специфики статуса беженца. Во-первых, в его признании и объеме определяющую роль играет государство. Международные документы лишь ориентируют государство на разработку законодательства в соответствии с конвенционными положениями либо конкретизируют критерии и принципы, которыми государства должны руководствоваться (заклучения, руководства Исполкома УВКБ ООН). Во-вторых, беженцы лишены защиты со стороны своего государства, что усиливает важность международной защиты прав беженцев и обуславливает широту функций международных органов, оказывающих содействие и помощь беженцам в решении социальных и экономических проблем, в отличие от полномочий международных контрольных органов, ограничивающихся надзором за соблюдением государствами международных обязательств.

В структурном отношении механизм международной защиты беженцев включает две категории органов: учрежденные в рамках ООН специально для решения проблем беженцев (Управление Верховного комиссара ООН по делам беженцев, Ближневосточное агентство ООН для помощи палестинским беженцам и организации работ) и общие международные органы по правам человека, действующие на основе международных соглашений по правам человека либо созданные в рамках ООН (Комиссия по правам человека, Управление Верховного комиссара ООН по правам человека).

Кроме того, в силу многообразия помощи, которую оказывают международные органы беженцам, в структуру механизма международной защиты прав беженцев входят также такие

специализированные учреждения ООН, как МОМ, ВОЗ, ФАО и другие международные и региональные органы.³

Эти органы призваны оказывать содействие лицам, которые в силу определенных причин стали беженцами.

Данный институт имеет сравнительно недолгую историю и связан с принятием первых документов в области защиты прав беженцев.

Одновременно с заключением первых международных соглашений в интересах беженцев создавались различные институты для реализации этих соглашений. В 1921г. Председатель Международного Комитета Красного Креста Гюстав Адор обратился к Совету Лиги Наций от имени примерно 800 тыс. русских, разбросанных по всей Европе и не имевших ни защиты, ни статуса. В июне 1921г. Совет постановил назначить Верховного комиссара по делам русских беженцев, а два месяца спустя, назначил на этот пост Фритьофа Нансена. В его задачи входили определение правового статуса беженцев, организация их репатриации, а также оказание помощи совместно с другими частными организациями.⁴

В 1923—1929гг. оказание некоторых «технических услуг», в основном в сфере помощи, было поручено Международной организации труда; Верховный комиссар продолжал нести ответственность за политическую и правовую защиту беженцев. После смерти Нансена в 1930 г. Лига Наций учредила Бюро Нансена для проведения гуманитарных мероприятий в интересах беженцев и поручила их защиту Генеральному секретарю. Затем органы сменяли друг друга: в 1933г. было создано Управление Верховного комиссара по делам беженцев, прибывающих из Германии, затем — в 1938г. — Управление Верховного комиссара по делам всех беженцев. В задачи последнего входили правовая и политическая защита беженцев, отслеживание вступления в силу соответствующих конвенций, координация гуманитарной помощи и помощь правительствам и частным организациям в их усилиях по содействию эмиграции и постоянному расселению. В том же году после Эвианской конференции с участием 32 стран, созванной по инициативе США для рассмотрения «вопроса о принудительной эмиграции», был учрежден Межправительственный комитет по делам беженцев (МКБ). В то же

³ Более подробно см. Павлова Л. В., Селиванов А. В. Международно-правовой статус беженца. Пособие для студентов ВУЗов. Минск, Тесей, 2006. .

⁴ См.; Гай С. Гудвин – Гилл. Статус беженца в международном праве. Будапешт. 1997. С.249-253.

время сохранялся поток беженцев из Германии и Австрии, и было признано, что решением проблемы будет согласование действующих иммиграционных законов и практики по вынужденной иммиграции при координации со страной происхождения. С октября 1939г. МКБ фактически бездействовал, хотя после встречи представителей Великобритании и США на Бермудских островах в апреле 1943г. он был существенно реорганизован. В ноябре того же года союзники создали Администрацию Объединенных Наций по вопросам помощи и послевоенного восстановления. Как показывает его название и время основания, оно должно было оказывать помощь миллионам людей, перемещенных из-за Второй мировой войны, и в частности тем, кто хотел бы вернуться на родину. Данная организация была задумана как временное учреждение и занималось беженцами только в рамках своих функций по оказанию чрезвычайной помощи. Несмотря на значительные успехи в контроле за возвращением перемещенных лиц, к июню 1947г. по-прежнему не были решены проблемы почти 650 тыс. человек. Большинство из них составляли восточноевропейцы, многие находились на положении беженцев после войны. Однако в 1946г. ООН признала основополагающий принцип, согласно которому ни один беженец, представивший веские возражения против возвращения в страну происхождения, не может быть принужден к этому. Кроме того, по рекомендации ЭКОСОС была создана Международная организация по делам беженцев (МОБ), которая определила лиц, подпадавших под действие ее мандата.

МОБ действовала до 28 февраля 1952г. В ее Уставе были закреплены следующие функции: репатриация, установление личности, регистрация и классификация лиц, подлежащих компетенции организации, попечение о них и оказание им помощи, правовая и политическая защита их, а также их перевозка, расселение и окончательное возвращение к обычной жизни.

Единственной задачей МОБ было преодоление последствий Второй мировой войны и политических перемен. Однако еще в период ее существования Генеральная Ассамблея признала необходимость создать организацию-преемницу, и когда МОБ завершала работу обсуждались, прежде всего, вопрос об *определениях* (чьим интересам должны служить международные мероприятия) и вопрос о *функциях* (что нужно делать для беженцев, кто должен это делать и кто должен платить).

В 1949г. Генеральная Ассамблея приняла решение создать Управление Верховного комиссара по делам беженцев (УВКБ). На

сессии 1950г. Генеральная Ассамблея официально приняла Устав УВКБ как приложение к резолюции 428(V), в которой она также призвала правительства сотрудничать с управлением.⁵

Начиная с этого времени главным органом занимающимся правами беженцев становится УВКБ ООН.

Таким образом, формирование международной системы защиты прав беженцев преодолело долгий и сложный путь. Возникнув в начале 20 – х годов XX века, с целью защиты отдельно взятых групп населения, которые подверглись преследованию, за 30 лет оно трансформировалось в универсальный механизм защиты прав беженцев. Это свидетельствует, что начиная с середины XX века, проблемы прав беженцев приобрели глобальный масштаб, решить которые возможно только совместными усилиями.

Литература:

1. Гай С. Гудвин – Гилл. Статус беженца в международном праве. Будапешт 1997.
2. Мутагиров Д.З. Права и свободы человека. М.2006.
3. Павлова Л. В., Селиванов А. В.. Международно-правовой статус беженца. Пособие для студентов ВУЗов. Минск, Тесей, 2006.
4. Права беженцев. Учебное пособие //Под ред. Менглиева Ш.М. Душанбе 2006.
5. Права беженцев. Учебно-практическое пособие// Под ред. Менглиева Ш.М. Душанбе 2012.
- 6.Холиков А.Г., Сафаров Б.А., Диноршоев А.М. Права беженцев. Учебно-методический комплекс. Душанбе 2011.

Диноршоев А. М.

Аннотатсия

Пайдоиш ва инкишофи низоми байналмилалии Ҳимояи гурезагон.

Баъд аз ҷанги якуми ҷаҳонӣ дар ҷаҳон ба ҳалли масъалаҳои Ҳимояи ҳуқуқи гурезагон эътибор доданд. Аввалин ташкилоти байналмилалие, ки ташаббуси расонидани кумак ба гурезаҳо пешниҳод намудааст, ин Лигаи Миллатҳо буд. Дар доираи фаъолияти худ ин мақомот якҷанд санадҳои муҳим дар самти Ҳимояи ҳуқуқҳои гурезаҳо қабул намуд. Дар солҳои 30-40-уми асри 20 якҷанд мақомоти дигар низ

⁵ Более подробно см.: Гай С. Гудвин – Гилл. Статус беженца в международном праве. Будапешт 1997. С.253; “Вклад Международного Комитета Красного Креста (МККК) в определение и прогрессивное развитие международно-правового статуса беженцев и перемещенных лиц”

ташкил карда шудаанд, аз қабиле Бюрои байналмилалӣ Нансен оиди қор бо гурезаҳо, Раёсати қор бо гурезагон ва дигар. Баъд аз ҷанги дуюми ҷаҳон соли 1947 Ташкилоти байналмилалӣ қор бо гурезаҳо таъсис дода шуд.

Бо қарори Ассамблеяи генералӣ СММ соли 1950 Раёсати қор бо гурезагони СММ таъсис дода шуда, аз 1 январи соли 1951 ба қор шуруъ намуд. Вазифаи асосии он ҳимояи ҳуқуқҳои гурезагон мебошад.

Диноршоев А. М.

Аннотация

История возникновения и развития международной системы защиты беженцев.

Столкнувшись после Первой мировой войны с остротой проблемы беженцев, мировое сообщество из гуманитарных соображений стало принимать на себя функции по защите беженцев и предоставлению им помощи. Модель международной деятельности по защите беженцев была установлена Лигой Наций и подтверждена принятием ряда международных соглашений по этой проблеме. Согласно этим документам, беженцы каждой категории определялись по национальной принадлежности или территории, которую они покинули, а также в связи с отсутствием дипломатической защиты со стороны своей страны. В 1930-е гг. было создано Международное управление Нансена и Межправительственный комитет по делам беженцев во главе с Верховным комиссаром по делам беженцев. В 1947г. образована Международная организация по делам беженцев.

Решением Генеральной Ассамблеи ООН в декабре 1950г. было образовано Управление Верховного комиссара ООН по делам беженцев (УВКБ ООН), неполитическая гуманитарная организация, приступившая к работе 1 января 1951г. Его мандат заключается в предоставлении международной защиты беженцам и в содействии достижению долговременных решений проблем беженцев.

The summary

History and development of the international refugee protection system.

Confronted after the First World War to the severity of the problem of refugees, the international community for humanitarian reasons was to take over the functions of the protection of refugees and provide them with assistance. Model international action to protect refugees was established by the League of Nations and confirmed by the adoption of a number of international agreements on the issue. According to these documents, the refugees in each category were determined by the nationality or territory that they fled, and in the absence of diplomatic protection by their country. In the 1930-ies. was created by the Nansen International Office and the Intergovernmental Committee on Refugees, headed by the High Commissioner for Refugees. In 1947, established the International Refugee Organization.

The UN General Assembly in December 1950, was established the UN High Commissioner for Refugees (UNHCR), non-political humanitarian organization to come on January 1, 1951 Its mandate is to provide international protection to refugees and to facilitate the achievement of durable solutions refugees.

Сафаров Б.А.*

ЗАКРЕПЛЕНИЕ ОСНОВНЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА В КОНСТИТУЦИИ РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН И ИХ СООТНОШЕНИЕ С МЕЖДУНАРОДНЫМИ СТАНДАРТАМИ

Калидвожаҳо: Эълomiaи умумии ҳуқуқи башар, Конститутсия, ҳуқуқи инсон, стандартҳои байналмилалӣ, инсон, озодӣ.

Ключевые слова: Всеобщая декларация прав человека, Конституция, права человека, международные стандарты, человек, свобода.

Keywords: The Universal Declaration of Human Rights, the Constitution, human rights, international standards, rights, freedom.

Только во второй половине XX века человечество окончательно признает приоритет прав человека как одну из глобальных проблем современности. Поэтому правовое регулирование и защита прав человека имеет особое значение, как на международном, так и на внутригосударственном уровне.

Сегодня почти все ученые правоведы рассматривают в качестве базового источника универсализации и международной стандартизации прав человека Всеобщую декларацию прав человека, потому что впервые международные стандарты в области прав человека были закреплены именно в этом документе. В настоящее время этот документ, несмотря на его политический характер, признается всем международным сообществом документом юридически значимым и порождающим международно-правовые обязательства. Каталоги прав и свобод заимствованные из Декларации содержат более 90 конституций принятых после 1948 года. Другие конституционные документы содержат прямые ссылки на Декларацию и положены в основу многих национальных законов.

Декларация стала важным ориентиром для национального законодательства, поскольку была положена в основу не только конституций многих государств, но и во всем внутригосударственном законодательстве¹.

* Зав. кафедрой прав человека и сравнительного правоведения юрид. ф-та ТНУ, канд. юрид. наук, доцент

¹Подробно см.: Карташкин В.А. Права человека: международная защита в условиях глобализации. НОРМА ИНФРА-М. М., 2011. С. 32-34.

Как участник соответствующих договоров государство обязано принимать все необходимые внутренние меры по выполнению взятых на себя обязательств в отношении прав и свобод человека.

В этой связи требует особого внимания имплементация международных стандартов по правам человека во внутригосударственном законодательстве, в том числе в основном законе - Конституции государства.

Такое положение также подчеркивается в Венской декларации от 25 июня 1993 года по правам человека и Программы действий, где настоятельно призывается правительствам включить стандарты, содержащиеся в международных договорах по правам человека во внутреннее законодательство и укрепить национальные структуры, институты и органы общества, играющие определенную роль в поощрении и защиты прав человека.²

В связи с ликвидацией крупного государственного образования - Советского Союза в конце 1993 года создается Содружество Независимых государств (СНГ).

21 декабря 1993 года Республика Таджикистан становится членом Содружества. На территории бывшего Советского Союза возникает юридический кризис, требующий оперативного решения вопроса в области прав и свобод человека на конституционном уровне. В этот период времени во всех странах СНГ проводится конституционная реформа, в которой одним из основных направлений является сфера прав и свобод человека.

В настоящее время правовые нормы в сфере прав человека практически во всех конституциях СНГ занимают приоритетное место. В Конституциях признаются и гарантируются основные права и свободы человека согласно общепризнанным принципам международного права. Устанавливается неотчуждаемость прав и свобод человека, принадлежность их всем от рождения, неприемлемость осуществления прав и свобод в ущерб правам и свободам других лиц.

В Конституциях стран СНГ в отличие от конституций советского времени существенно расширен объем прав человека. В основных законах впервые появляются конституционные нормы о правах на

² Венская Декларация и Программа Действий. Принята на Всемирной конференции по правам человека 25 июня 1993 года в Вене // <http://www1.umn.edu/humanrts/instree/R11viadec.html> (дата обращения 02.11.2012).

жизнь, на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, право свободно выезжать за пределы государства и беспрепятственно возвращаться, право на свободный доступ к информации и т.д.

В конституциях появилось новое политическое право – право на обращение, которое влечет за собой обязанности государственных органов и должностных лиц рассматривать и принимать решения по этим обращениям, давать мотивированный ответ в установленные законодательством сроки.

В области экономических прав и свобод также имеется множество новаций, таких как право собственности, в том числе право частной собственности, право на предпринимательскую и иную, не запрещенную законом экономическую деятельность, право на здоровую окружающую среду и т.д.

На протяжении длительного времени в международном праве складывались фундаментальные принципы в сфере прав человека, такие как неотъемлемость и неотчуждаемость прав и свобод человека гражданина; равноправие, т.е. равенство в правах и свободах; гуманизм; непосредственное действие прав и свобод; гарантия прав и свобод и т.д.

Указанные принципиальные начала находят свое отражение в общепризнанных нормах международного права, основой которых послужило Всеобщая Декларация прав человека. Хотя декларация юридически не является документом обязательным к исполнению, и носит характер «мягкого права». Преамбула Декларации в русском переводе изобилует деепричастными оборотами: «принимая во внимание», и заканчивается глаголом «провозглашает». Декларация ставит задачу, к выполнению которой должны стремиться все народы и государства с тем, чтобы каждый человек и каждый орган общества, постоянно стремились путем просвещения и образования содействовать уважению прав и свобод и обеспечению, путем национальных и международных прогрессивных мероприятий, всеобщего и эффективного признания и осуществления их среди народов.

На основании Декларации были разработаны и приняты ряд международных договоров, к которым присоединился и РТ.

Основные права и свободы в совокупности с обязанностями в Конституции РТ закреплены во второй главе и состоят из 34 статей, которая занимает одну треть общего ее объема.

Человек, его права и свободы провозглашаются в Конституции РТ высшей ценностью, неприкосновенность жизни, чести, достоинства и других естественных прав человека, признание, соблюдение и защита их государством (ст. 5).

В настоящей статье, излагая общие конституционные закрепления прав и свобод в Конституции страны, мы будем исходить из Всеобщей Декларации, где отражены наиболее общие положения в сфере прав человека, и частично обращать внимание на его конкретизацию в международных пактах. Вниманию подлежат наиболее спорные, по нашему мнению, редакции положений международно-правовых стандартов закрепленные в Конституцию РТ.

Конституция РТ устанавливает положения, согласно которым признанные Таджикистаном права и свободы человека и гражданина регулируются и охраняются Конституцией, законами республики, осуществляются непосредственно, определяют цели, содержание и применение законов, деятельность законодательной, исполнительной и местной властей, органов местного самоуправления и обеспечиваются судебной властью. Ограничение прав и свобод граждан допускаются только с целью обеспечения прав свобод других граждан, общественного порядка, защиты конституционного строя и территориальной целостности республики (ст. 14 Конституции РТ).

Мы видим что, исходя из международных актов и большинства конституций мира, на первый план выдвигаются личные права и свободы.

Согласно ст.1 Декларации все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства. Здесь провозглашается неотчуждаемость от рождения основных прав и свобод людей.

В Конституции РТ подобная формулировка отсутствует. Однако, например, согласно Конституции РФ, основные права и свободы человека являются неотчуждаемыми принадлежащими каждому от рождения (ч.2 ст. 17 Конституции РФ). Аналогичные формулировки имеются и в других конституциях стран СНГ.

Несмотря на внешнюю декларативность этой формулы, ее отсутствие в основном законе страны может привести к непредвиденным ситуациям.

Согласно ст.5 Конституции РТ, человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а жизнь, честь, достоинство и другие естественные права человека неприкосновенны, признаются, соблюдаются и защищаются государством, однако не видно, что являются неотчуждаемыми.

Согласно ст.6 Международного пакта о гражданских и политических правах право на жизнь есть неотъемлемое право каждого человека.

Поэтому представляется необходимым изложить ч. 2 ст. 5 Конституции РТ в следующей редакции: «Жизнь, честь, достоинство и другие естественные права человека неприкосновенны и неотчуждаемы».

Согласно ст.2 Декларации каждый человек должен обладать всеми провозглашенными правами и свободами, независимо от расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного, сословного или иного положения.

Та же формулировка в незначительными изменениями повторена в качестве обязательств государства-участника в Пакте о гражданских и политических правах, где предписывается всем государствам обязанность уважать и обеспечивать в пределах его территории и под его юрисдикцией лицам права, признаваемые им права без различия расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических и иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства.

Указанным международным стандартам соответствует ст. 17 Конституции РТ, предусматривающая равенство всех перед законом и судом независимо от национальности, расы, пола, языка, вероисповедания, политических убеждений, образования, социального и имущественного положения. При этом, отдельно добавляется тезис равноправия мужчин и женщин, что возможно является излишним, поскольку первый абзац по своему смыслу охватывает и эту формулировку. Однако такое отдельно обозначенное положение имеет место также в других конституциях СНГ, в том числе российской (п. 3 ст. 19 Конституции РФ). Здесь даже добавляются как равные права и свободы, так и равные возможности. В Декларации такое положение отсутствует, что можно отчасти расценить как пусть и небольшой, но шаг вперед конституционно - правовом регулировании в РТ и других

стран СНГ относительно равенства прав человека по половому признаку.

По нашему мнению представляется целесообразным ч.2 ст. 17 Конституции РТ изложить в следующей редакции: «Мужчины и женщины обладают равными правами и свободами и имеют равные возможности для их реализации».

Декларация провозглашает право человека на жизнь, свободу и на личную неприкосновенность. Ст. 18 Конституции РТ соответственно международным стандартам также отражает такое право и соответственно ст. 6 Международного Пакта о гражданских и политических правах закрепляет положение, согласно которому никто не может быть лишен жизни, кроме как по приговору суда за особо тяжкое преступление.

Также соответственно международным стандартам гарантируется неприкосновенность личности, запрет пыток, жестокости и бесчеловечного обращения, Принудительных медицинских и научных экспериментов над человеком.

Конституция РТ предусматривает гарантии судебной защиты с правом каждого требовать рассмотрения его дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, учрежденным в соответствии законом, а также запрет без законных оснований ареста задержания. Право с момента задержания пользоваться услугами адвоката.

Норма в целом соответствует положениям Декларации с некоторыми текстуальными отличиями. Так, согласно ст. 9 Декларации никто не может быть подвергнут произвольному аресту, задержанию или изгнанию.

Согласно ст. 11 Декларации обвиняемый в совершении преступления, имеет право считаться невиновным, пока его виновность не будет установлена законным порядком путем гласного судебного разбирательства, при котором ему обеспечиваются все возможности для защиты. Соответственно ст. 20 Конституции РТ устанавливает принцип презумпции невиновности. Также, согласно норме Декларации, устанавливается конституционный запрет на привлечение к ответственности после истечения срока уголовного преследования, за деяния которые в момент их совершения не считались преступлением, за повторное осуждение за одно и то же преступление.

Ст. 12 Декларации устанавливает неприемлемость произвольного вмешательства в личную и семейную жизнь человека, на неприкосновенность его жилища, тайну его корреспонденции или на его честь и репутацию, и соответствующую защиту законов государств от такого посягательства. Примерно в идентичной редакции изложена ч. 1 ст. 17 Пакта о гражданских и политических правах.

Конституция РТ также закрепляет неприкосновенность жилища, недопустимость вторжения в жилище и лишение за исключением предусмотренных законом случаев (ст. 22 Конституции РТ).

Ст. 23 Конституции РТ закрепляет обеспечение тайны переписки телефонных переговоров, телеграфных и иных личных сообщений, за исключением предусмотренных законом случаев, а также запрет на сбор, хранение, использование и распространение сведений о личной жизни человека без его на то согласия.

Согласно ст. 5 Конституции РТ, жизнь, честь, достоинство и другие естественные права человека неприкосновенны. Мы видим, что законодатель пошел несколько дальше международных стандартов, выделив указанные положения в раздел посвященный основам конституционного строя РТ.

Представляется, что в данном случае можно было бы дополнить указанную норму фразой «деловая репутация». Как и все государства, провозглашающие себя светским и демократическим, Таджикистан в конституционном регулировании должен закреплять охрану прав человека также в сфере внешней и внутренней коммерческой либо какой иной профессиональной деятельности. В этом отношении применительно к становлению экономических отношений в РТ термин «деловая репутация» приобретает существенное значение как доброе имя в составе его нематериальных активов. Положительная деловая репутация связывается с позитивным отношением к ее обладателю со стороны контрагентов. Отсутствие такого термина в Основном законе страны приводит к возможности его игнорирования. В государстве с рыночными отношениями пренебрежение к деловой репутации не может быть приемлемым. Поэтому представляется правильным изложить ч. 2 ст. 5 Конституции РТ в следующей редакции: «Права и свободы человека и гражданина, его доброе имя и деловая репутация признаются, соблюдаются и защищаются государством».

Ст. 24 Конституции текстуально практически повторяет положения ст. 13 Декларации в отношении права на свободное

передвижение, выбор места жительства, выезд за пределы республики и возвращение в нее.

Положения ст. 14 Декларации по поводу права искать убежища от преследования в других странах и пользоваться этим убежищем, республика реализует в ч. 3 ст. 16, согласно которой Таджикистан может предоставить политическое убежище иностранным гражданам, ставшим жертвами нарушения прав человека.

Представляется сомнительным закрепление в Основном законе предусмотренное ст. 13 Декларации право свободного передвижения, выбора места жительства в пределах государства и право покидать и возвращаться в свою страну. Ст. 24 Конституции РТ такое право дает только своему гражданину.

Для сравнения аналогичная статья Конституции РФ дает такое право не только гражданину своего государства, а каждому, кто законно находится на ее территории с добавлением права беспрепятственного возвращения. Такое добавление свидетельствует о конституционном закреплении широкой возможности, которая в советскую эпоху практически не реализовалась в связи с идеологическими соображениями. К РТ, как ранее бывшему составной частью Советского Союза это должно относиться в полной мере. Поэтому представляется правильным изложить ст. 24 Конституции РТ в следующей редакции:

«Каждый, кто законно находится на территории Республики Таджикистан, имеет право на свободное передвижение и выбор места жительства, выезд за пределы республики и возвращение в нее. Гражданин Таджикистана имеет право беспрепятственного выезда за пределы республики и возвращения в нее».

Еще одна как представляется автору существенная недоработка в Конституции страны относительно гражданства.

Ст. 15 Декларации провозглашает право каждого человека на гражданство и неприемлемость запрета произвольного лишения гражданства или права изменить его.

Согласно ст. 15 Конституции РТ гражданином Таджикистана считается лица являющееся на день принятия Конституции гражданином РТ. Представляется, что такое изложение является излишним и вводящим в заблуждение некомпетентных лиц, поскольку

может породить впечатление, что иные лица ранее не являющиеся гражданами РТ на день принятия Конституции лишены такого права. Например, такого правила нет в Конституции РФ, где согласно ст. 6 гражданство приобретается и прекращается в соответствии с федеральным законом, является единым и равным независимо от оснований его приобретения. В той же норме Конституции России также указывается, что порядок приобретения и утраты гражданства определяется конституционным законом. Относительно Конституции РТ складывается мнение, что Основной закон дает право гражданства только лицам являющимся на день принятия Конституции РТ его гражданами.

Между тем Конституционный закон «О гражданстве Республики Таджикистан» предусматривает в ст. 15 перечень оснований и порядка приобретения гражданства.

Поэтому было бы правильнее исключить указанную редакцию, изложив норму ч. 1 ст. 15 Конституции РТ в редакции по аналогии с Конституцией РФ: «Гражданство Республики Таджикистан приобретается и прекращается в соответствии с конституционным законом». Третью часть исключить, заменив его положением: «Гражданство Республики Таджикистана является единым, равным независимо от оснований приобретения».

Положения Декларации предусматривают в отношении каждого человека обязанности перед обществом, поскольку только в этом случае возможно свободное и полное развитие его личности. Это требует со стороны государственных органов вводить определенные ограничения, которые должны устанавливаться законом только в целях обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе (ст. 29 Декларации).

Соответственно Конституция РТ устанавливает обязанности в отношении своих граждан и лиц без гражданства, касающиеся соблюдения Конституции и законов, уважения прав свобод, чести и достоинства других людей, защита страны, охрана интересов государства, укрепление его независимости, безопасности и оборонной мощи; охрана природы, исторических и культурных памятников; уплата налогов и сборов, определяемых законом (ст. 42-45).

В общем, приведенные анализы свидетельствуют тому, что Конституция РТ относительно прав и свобод человека выбрала

ценностный подход. Несмотря на декларативный характер, большинство установленных минимумов Всеобщей декларации прав человека закреплены в Конституции страны. И как прослеживается из последних преобразований в обществе, работа в данной области будет продолжаться. Этому свидетельствует, в частности конституционные нормы в области прав и свобод человека, которые служат фундаментом дальнейшего развития. Важным индикатором дальнейшего развития выступает применение указанных положений в отраслевом и локальном регулировании.

Литература:

1. Венская Декларация и Программа Действий. Принята на Всемирной конференции по правам человека 25 июня 1993 года в Вене // <http://www1.umn.edu/humanrts/instree/R11viedec.html> (дата обращения 02.11.2012);
2. Всеобщая декларация прав человека. Принята 10 декабря 1948 года;
3. Карташкин В.А. Права человека: международная защита в условиях глобализации. НОРМА ИНФРА-М Москва, 2011;
4. Конституционный закон РТ «О гражданстве Республики Таджикистан». Принята 4 ноября 1995 года;
5. Конституция Республики Таджикистан. Принята 6 ноября 1994 года путем всенародного референдума;
6. Конституция Российской Федерации. Принята народом Российской Федерации 12 декабря 1993 года.
7. Международный пакт о гражданских и политических правах. Принята 16 декабря 1966 года;
8. Международный пакт о социально-экономических и культурных правах. Принята 16 декабря 1966 года.

Сафаров Б. А.

Аннотатсия

Мустаҳкамкунии ҳуқуқу озодиҳои асосии инсон дар
Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ва таносуби онҳо бо
стандартҳои байналмилалӣ.

Аксарияти олимони муосири ҳуқуқшинос Эълумияи умумии ҳуқуқи башарро, ки аз ҷониби Ассамблеяи генералии СММ соли 1948 қабул шудааст, асоси универсаликунонӣ ва стандартикунонии байналмилалӣ ҳуқуқҳои инсон мешуморанд. Чунки нахустин маротиба стандартҳои байналмилалӣ оид ба ҳуқуқи инсон маҳз дар ҳамин санад мустаҳкам гардида буданд. Феҳрасти ҳуқуқҳои инсон, ки аз ин эълумия бармеоянд, дар зиёда аз 90 конститутсияҳои ҷаҳон, ки

баъди соли 1948 қабул шудаанд, аз ҷумла Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон дарҷ гардидаанд.

Дар мақолаи пешниҳодшуда нуктаҳои асосии Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон оид ба ҳуқуқу озодиҳои инсон ва таносуби онҳо бо стандартҳои байналмилалӣ, ки аз Эълומияи умумии ҳуқуқи башар бармеоянд, мавриди таҳлил қарор гирифтаанд.

Сафаров Б. А.

Аннотация

Закрепление основных прав и свобод человека в Конституции Республики Таджикистан и их соотношение с международными стандартами

Закрепление основных прав и свобод человека и гражданина в Конституции Республики Таджикистан и их соотношение с международными стандартами.

Сегодня почти все ученые правоведы считают основой универсализации и международной стандартизации прав человека Всеобщую декларацию прав человека, принятого Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 году. Потому, что впервые международные стандарты в области прав человека были закреплены именно в этом документе. Каталоги прав и свобод заимствованные из Декларации содержат более 90 конституций принятых после 1948 года, в том числе и Конституция Республики Таджикистан.

В данной статье анализируются положения Конституции РТ и их соотношение с международными стандартами, вытекающие из Всеобщей декларации прав человека.

Safarov B. A.

The summary

Securing basic human rights and freedoms the Constitution and their relationship with the international standards

Today, almost all scientists/jurists consider the basis of international standardization and universality of human rights the Universal Declaration of Human Rights adopted by the UN General Assembly in 1948. Because for the first international human rights were enshrined in this document. Catalogues of the rights and freedoms borrowed from the Declaration contain more than 90 constitutions adopted since 1948, including the Constitution of the

Republic of Tajikistan. This article examines the constitutionality of the provisions and their relationship with the international standards derived from the Universal Declaration of Human Rights.

Сангинов Д.Ш.*
Курбонов Дж. С.*

К ВОПРОСУ О РОЛИ ВТО В РАЗВИТИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

Калидвожаҳо: СУС, соҳибкорӣ, Ҷумҳурии Тоҷикистон, ҳуқуқи байналхалқӣ, тасдиқкунӣ.

Ключевые слова: ВТО, предпринимательство, Республика Таджикистан, международное право, ратификация.

Keywords: WTO, the enterprise, Republic of Tajikistan, international law, ratified.

Таджикистан официально стал 159-м членом ВТО. Церемония подписания необходимых документов состоялась в 10 декабря 2012 года в Женеве на сессии генерального совета организации. Свои подписи под официальными документами поставили Президент РТ Эмомали Рахмон и генеральный директор ВТО Паскаль Лами. Финальные процедуры по вступлению страны в ВТО должны завершиться в июне 2013 года - к этому времени парламент Таджикистана обязан будет ратифицировать пакет документов, в том числе перечень прав и обязанностей, список условий по тарифам, перечень обязательств по услугам, а также протокол о присоединении РТ к ВТО и еще несколько важных бумаг¹. Заявку на вхождение в организацию РТ подал еще в 2001 году. Но приведение законодательной базы республики в соответствие с требованиями ВТО заняло целых 11 лет. За эти годы республикой было принято свыше 100 нормативных документов². Например, 17 сентября 2012 года в Таджикистане был принят новый Налоговый кодекс³, предполагающий значительную либерализацию законодательства, которое приводится в соответствие с требованиями ВТО. Кодекс вступил в силу 1 января 2013 года. В частности, количество наименований налогов в новом кодексе сокращено с 21 в действующем кодексе до десяти, а с 1 января 2017 года - до девяти. До 2017 года предусмотрено уменьшение ставки налога на прибыль для производителей продукции с действующих 15% до 13%, а для

*Канд. юрид. наук, доц., зав. кафедрой предпринимательского и коммерческого права юрид. ф-та ТНУ.

* Ассистент кафедры международного права юрид. ф-та ТНУ

¹ Таджикистан вступил в ВТО. URL: <http://www.news-asia.ru/view/tj/economy/3971>(дата обращения: 08.02.2013г.).

² Таджикистан более 10 лет ожидал вступления в ВТО. URL: http://www.ng.ru/cis/2012-12-11/6_rahmon.html(дата обращения 08.02.2013г.)

³ Налоговый кодекс РТ от 17 сентября 2012 года, №901. URL: <http://mmk.tj/ru/legislation/legislation-base/codecs>(дата обращения: 11.02.2013г.).

других видов деятельности - с 25% до 23%. До 7 июня 2013 года парламент Таджикистана должен ратифицировать подписанный протокол, что будет означать принятие республикой всех условий организации. Через 30 дней после ратификации Таджикистан станет полноправным членом ВТО⁴. Правительство РТ на необходимом уровне создало благоприятную почву для организации работ по вступлению РТ в эту влиятельную организацию. Таджикистан со вступлением в данную организацию открыл путь для дальнейшего развития и расширения международной торговли⁵. По данным таджикских дипломатов, на днях в Женеве состоялась встреча постоянного представителя РТ при отделении ООН и других международных организаций С. Насриддинова с заместителем генерального директора ВТО Алехандро Хара. В ходе мероприятия секретариату ВТО была официально вручена грамота о ратификации протокола о присоединении РТ к Марракешскому соглашению об учреждении ВТО. Со вступлением в ВТО Таджикистан будет своевременно выполнять свои обязательства и активно участвовать в деятельности Организации, - отметил посол Насриддинов, вручая документ. В свою очередь в секретариате сообщили, что со 2 марта 2013 года РТ станет полноправным членом ВТО⁶.

ВТО - международная организация, созданная 1 января 1995 года с целью либерализации международной торговли и регулирования торгово-политических отношений государств-членов. ВТО является преемницей Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ), заключенного в 1947 году и на протяжении почти 50 лет фактически выполнявшего функции международной организации⁷. У нее существуют механизмы и практика сотрудничества с ООН. Задачи ВТО состоят в оказании помощи в упорядочении процесса торговли в рамках системы, основанной на определенных правилах; объективном урегулировании торговых споров между правительствами; организации торговых переговоров. В основе этой деятельности лежат 60 соглашений ВТО - основные правовые нормы политики международной коммерции и торговли. Принципы, на которых основаны эти соглашения, включают отсутствие дискриминации (режим наиболее благоприятствуемой нации и положение о национальном режиме), более свободные условия торговли, поощрение конкуренции и дополнительные положения для наименее

⁴ Таджикистан вступил в ВТО. URL: <http://vz.ru/news/2012/12/10/611166.html>(дата обращения: 08.02.2013г.).

⁵ Паскаль Лами. Республика Таджикистан вступила во Всемирную Торговую Организацию. URL: <http://khovar.tj/rus/foreign-policy/35316-respublika-tadzhikistan-vstupila-vo-vsemirnuyu-torgovuyu-organizaciyu.html>(дата обращения: 08.02.2013г.).

⁶ И. Барков. Таджикистан станет полноправным членом ВТО 2 марта 2013 года. URL: <http://www.news-asia.ru/view/tj/4232> (дата обращения: 11.02.2013г.).

⁷ Всемирная торговая организация. URL: <http://ru.wikipedia.org/wiki>(дата обращения: 08.02.2013г.).

развитых стран. Одной из целей ВТО является борьба с протекционизмом. Со времени своего создания деятельность ВТО служила форумом для успешных переговоров об открытии рынков в области телекоммуникаций, информационно-технологического оборудования и финансовых услуг. Она участвовала в урегулировании более 200 торговых споров и продолжает наблюдать за выполнением соглашений, достигнутых во время Уругвайского раунда всемирных торговых переговоров 1986–1994 гг. В 2001 году в Дохе (Катар) ВТО начала новый раунд многосторонних торговых переговоров, известных как Повестка дня в области развития, принятая в Дохе. Руководящий орган ВТО - Конференция министров - созывается раз в два года; повседневной работой занимается Генеральный совет⁸.

Международное право в течении многих десятилетий остается главным и практически единственным эффективным средством регулирования международных торгово-экономических отношений. В обозримом будущем его дальнейшее развитие будет связано с деятельностью ВТО - универсальной международной структуры, призванной содействовать созданию системы международной торговли, соответствующей условиям глобализации современного мирового хозяйства⁹. Ныне ВТО занимает центральное место не только в мировой экономике, но и в международных отношениях вообще. Все расширяющаяся глобализация мировой экономики втягивает в ВТО все новые области экономического сотрудничества государств, правила ВТО распространяются на многие регионы земного шара¹⁰. Сегодня, именно ВТО является основной международной организацией, которая в той или иной степени регулирует 90-95% мирового внешнеторгового оборота и в состав которой уже вошли 159 государств. Еще около 30 государств ведут переговоры о присоединении. Становится все более используемым термин «право ВТО». Под ним понимают систему норм и принципов ВТО, устанавливающих правила обмена товарами и услугами. Посредством права ВТО, через систему принципов, норм, соглашений - часть внутрисубъективных полномочий ставится под прямое международно-правовое регулирование¹¹. В.М. Шумилов дает следующее определение права ВТО: термин "право ВТО" используют в нескольких значениях, в частности: как нормы внутренних регламентов, определяющих порядок и

⁸ Всемирная торговая организация. URL: <http://www.un.org/ru/wto/> (дата обращения: 08.02.2013г.).

⁹ Цепов А.Б. Международно-правовые аспекты деятельности всемирной торговой организации (ВТО). Дисс. канд юрид. наук. Москва, 1999. С.3.

¹⁰ Малянова А.Н. Становление и развитие права Всемирной торговой организации. Дисс. канд юрид. наук. Москва, 2008. С.3.

¹¹ Стариков П.В. Роль права Всемирной торговой организации в формировании глобального экономического порядка. Дисс. канд юрид. наук. М., 2006. С.4.

прочие вопросы функционирования органов ВТО; как нормы решений/резолуций ВТО (и органов ВТО), принимаемых для обеспечения целей Организации в рамках её правосубъектности; как систему из более чем 50 соглашений, составляющих "пакет ВТО" (перечень этих соглашений приводится в приложении к Соглашению об учреждении ВТО); как нормы всех вышеперечисленных актов вместе¹². Прием в ВТО, однако, сопряжен с определенными формальными требованиями, прежде всего, в обеспечении достаточной открытости внутреннего рынка вступающей страны для конкуренции иностранных поставщиков товаров. Иначе говоря, недискриминационный доступ к рынкам стран-членов ВТО предоставляется как бы «в обмен» на доступ товаров этих стран на рынок вступающего в ВТО государства¹³. Рассмотрение данных выводов является доказательством того что, изучение правовых вопросов ВТО и его рол в развитии торговых отношений на международном уровне возрастает.

По мнению С. Сафарова для Таджикистана членство в ВТО – фактор положительный. Прежде всего, появляется возможность выйти на более высокий международный уровень и интегрироваться в мировую экономику, а также вести торговлю с развитыми государствами. Наши соседи - Россия, Киргизия и Китай уже являются членами этой организации, и для Таджикистана быть в ВТО - стратегическая необходимость. Преимущество членства в ВТО носит институциональный характер: автоматически на качественно другом уровне приходится совершенствовать свои законы в соответствии с международными нормами, что, в свою очередь, способствует развитию бизнеса. Мы рассчитываем, что в страну придут серьезные инвесторы, и это положительно скажется на состоянии экономики страны. Особенно в сельском хозяйстве¹⁴.

По мнению Е. Войко несомненный плюс от вступления в ВТО для Таджикистана все же есть. В первую очередь речь идет о поддержке и развитии сельского хозяйства. Согласно нормам ВТО, развивающаяся страна, а Таджикистан определенно таковой является, может рассчитывать на сохранение государственной поддержки сельского хозяйства в размере не более 10% от выпускаемой этой отраслью продукции. В Таджикистане сейчас этот уровень не превышает 5%. Это означает, что нормы ВТО будут влиять на государственную политику в этом вопросе и стимулировать власть к развитию сельского хозяйства. Это производство и переработка фруктов, прежде всего абрикосов и винограда. Именно по этой позиции

¹² Шумилов В.М. Всемирная торговая организация. Право и система: Учеб. Пособие. - М.: Проспект, 2006, С.119.

¹³ Григорян С.А. Международно-правовая система всемирной торговой организации и интересы России. Дисс. д-ра. юрид. наук. М., 2000. С.5.

¹⁴ Сафаров С. Триумф Президента Рахмона. URL: http://www.ng.ru/cis/2012-12-11/6_rahmon.html(дата обращения: 08.02.2013г.).

членство в ВТО для Таджикистана будет привлекательным. Что же касается ожидаемого наплыва иностранных инвесторов, то здесь, по ее мнению, многое зависит от возможности Таджикистана поддерживать своих производителей. РТ согласилось применять максимальный средний импортный тариф в размере 8% без дополнительных пошлин и сборов. Сегодня такой тариф на сельскохозяйственную продукцию составляет в среднем 10,4%, а на несельскохозяйственную продукцию - 7,6%. Можно с уверенностью сказать, что импорт в Таджикистан увеличится, в том числе и сельскохозяйственной продукции. Это серьезно будет отражаться на местном производстве¹⁵.

Как отмечает Президента РТ уважаемый Эмомали Рахмон это знаменательное событие, то есть вступление Таджикистана в ВТО, которая наряду с ООН, ОБСЕ и ОИК входит в число влиятельнейших международных организаций, является, прежде всего, свидетельством уважения нашего суверенитета. Таким образом, Таджикистан стал полноправным членом всех авторитетных мировых организаций. Этот важный шаг будет способствовать дальнейшему повышению авторитета и имиджа таджикского народа и независимого государства таджиков и, несомненно, создаст благоприятную атмосферу для эффективной деятельности всех отраслей нашей национальной экономики и более тесной её интеграции с передовыми мировыми экономиками¹⁶. Вступление Таджикистана во ВТО является одним из важных достижений страны в истекшем году (2012г.). Членство в ВТО облегчит доступ субъектов отечественного предпринимательства к региональным и мировым товарным рынкам и услугами, будет способствовать развитию национальной экономики посредством привлечения внешних инвестиций и внедрения современных технологий для налаживания производства качественной и конкурентоспособной продукции. Следует отметить, что в нашей стране имеется множество возможностей для еще большего ускорения темпов развития национальной экономики, в том числе показателей реального сектора экономики посредством увеличения объемов производства продукции»¹⁷.

Опыт прошлых лет в процессе присоединения Таджикистана к ВТО подтверждает, что для обеспечения соблюдения правил ВТО и выполнения требований партнеров по переговорам требуются значительные усилия и

¹⁵ Войко Е. Триумф Президента Рахмона. URL: http://www.ng.ru/cis/2012-12-11/6_rahmon.html(дата обращения: 08.02.2013г.).

¹⁶ Эмомали Рахмон. Телевизионное поздравление в честь наступления Нового 2013 года по григорианскому календарю от 31.12.2012. URL: <http://prezident.tj/ru/node/3929>(дата обращения: 08.02.2013г.).

¹⁷ Эмомали Рахмон. Выступление на расширенном заседании Правительства Таджикистана от 15.01.2013. URL: <http://prezident.tj/ru/node/3982>(дата обращения: 08.02.2012г.).

интенсивная работа. Одним из наглядных примеров являются проблемы, связанные с техническими барьерами в торговле. Как и во всех новых независимых государствах, эти проблемы связаны с применением обязательных стандартов, унаследованных от старой советской системы. Таджикистану необходимо радикально и полностью реформировать свою систему, для чего потребуются обеспечить четкое разграничение добровольных стандартов и обязательных технических регламентов. Центральному ведомству в этой области - Агентству по стандартизации, метрологии, сертификации и торговой инспекции при Правительстве РТ «Таджикстандарт» предстоит реструктуризация и разделение на несколько агентств. Необходимо создать независимый центр аккредитации, а также разграничить функции утверждения технических регламентов и проведения сертификации. Очевидно, что это сложные реформы в чувствительной области, требующие радикальных изменений в работе системы. В качестве второго примера можно рассмотреть реформу таможенной системы. В ходе процесса присоединения Таджикистану необходимо гармонизировать свое таможенное законодательство с требованиями Соглашения ВТО по таможенной оценке.¹⁸

Вступление РТ в ВТО в 2012 году, и предопределило то, что 2012 год являлось для Таджикистана годом стабильного социально-экономического развития, ибо несмотря на продолжающийся финансово-экономический кризис и другие внешние негативные факторы, был продолжен процесс преобразований в целях улучшения инвестиционного климата, развития частного сектора, доступа к товарным рынкам и сохранена макроэкономическая стабильность. Валовой внутренний продукт, являющийся основным макроэкономическим показателем, вырос на 7,5%, увеличился по сравнению с 2011 годом на 6,1 млрд. сомони и в целом его объем составил 36,2 млрд. сомони. Объем ВВП на душу населения составил 4700 сомони, что на 17,7% больше по сравнению с 2011 годом. Уровень инфляции на потребительском рынке страны в 2012 году составил 6,4%. План выполнения текущих доходов Государственного бюджета обеспечен на уровне 101,49% и в бюджет поступило 10 млрд. сомони, что на 140 млн. больше по сравнению с намеченным планом. Процесс укрепления и расширения политических, торгово-экономических, культурных связей и отношений касательно безопасности Таджикистана с мировым сообществом и отдельными зарубежными странами, а также социально-экономическое развитие внутри страны находились под постоянным контролем Главы государства Эмомали Рахмона¹⁹.

¹⁸ Присоединение к ВТО: трудный, но крайне важный процесс. URL: <http://trade.ecoaccord.org/bridges/0510/10.htm>(дата обращения: 08.02.2013г.).

¹⁹2012 год – год чествования национального единства Таджикистана. URL: <http://prezident.tj/ru/node/3974>(дата обращения:08.02.2013г.).

На наш взгляд, крупные предприятия ждут от членства в ВТО большой выгоды. Повышение конкуренции в сфере услуг - банковских, страховых и т. д. - принесет свои блага для потребителей. Ведь они ожидают, что с повышением конкуренции цены на эти услуги несколько снизятся. Но малый и средней бизнес может бит ни выдержит конкуренцию. Самые большие риски, по мнению С. Катырина, ожидают легкую промышленность, сельское хозяйство, финансовую сферу и ряд других. Предусмотрены определенные, и во многих случаях весьма серьезные, меры защиты есть переходный период, так что можно надеяться, что вступление в ВТО не станет «шоковой терапией»²⁰. Из членства во ВТО на страну распространится принцип режима наибольшего благоприятствования. В результате государство сможет воспользоваться постоянно снижающимися тарифами других стран. Отечественная продукция не будет попадать под дискриминационные меры. Страна сможет защищать свои торговые права от неправомерных действий других стран под эгидой процедуры разрешения споров ВТО²¹.

Таким образом, результат вступления в ВТО РТ начнет ощущаться в долгосрочной перспективе. Это обоснованно тем, что, во-первых, правительство и парламент должны будут формировать законодательство по стандартам ВТО, действовать более предсказуемо и прозрачно. Во-вторых, членство в ВТО существенно увеличит инвестиционную привлекательность РТ. В-третьих, изменится позиция Таджикистана на глобальных рынках. Вступление РТ в ВТО сулит отечественным предпринимателям не только определенные риски, но и дает дополнительные перспективы развития.

Литература:

- 1.Таджикистан вступил в ВТО. URL: <http://www.news-asia.ru/view/tj/economy/3971>(дата обращения: 08.02.2013г.).
2. Таджикистан более 10 лет ожидал вступления в ВТО. URL: http://www.ng.ru/cis/2012-12-11/6_rahmon.html(дата обращения 08.02.2013г.).
3. Налоговый Кодекс Республики Таджикистан от 17 сентября 2012 года, №901. URL: <http://mmk.tj/ru/legislation/legislation-base/codecs>(дата обращения: 11.02.2013г.).
4. Таджикистан вступил в ВТО. URL: <http://vz.ru/news/2012/12/10/611166.html> (дата обращения: 08.02.2013г.).
5. Паскаль Лами. Республика Таджикистан вступила во Всемирную Торговую Организацию. URL: <http://khovar.tj/rus/foreign->

²⁰Катырин С. Россия вступила в ВТО: чего ждать дальше? URL: <http://wto.wtmoscow.ru/calendar/novosti/100>(дата обращения:08.02.2013г.).

²¹ Авдокушин Е. Ф. Международные экономические отношения: Учеб. пособие.- 4-е изд., перераб. и доп.- М.: ИВЦ "Маркетинг", 1999. С.98.

- policy/35316-respublika-tadzhikistan-vstupila-vo-vsemirnuyu-torgovuyu-organizaciyu.html(дата обращения: 08.02.2013г.).
6. Игорь Барков. Таджикистан станет полноправным членом ВТО 2 марта 2013 года. URL: <http://www.news-asia.ru/view/tj/4232> (дата обращения: 11.02.2013г.).
7. Всемирная торговая организация. URL: <http://ru.wikipedia.org/wiki> (дата обращения: 08.02.2013г.).
8. Всемирная торговая организация. URL: <http://www.un.org/ru/wto/> (дата обращения: 08.02.2013г.).
9. Цепов А.Б. Международно-правовые аспекты деятельности всемирной торговой организации (ВТО). Дисс. канд юрид. наук. Москва, 1999.
10. Малянова А.Н. Становление и развитие права Всемирной торговой организации. Дисс. канд юрид. наук. Москва, 2008.
11. Стариков П.В. Роль права Всемирной торговой организации в формировании глобального экономического порядка. Дисс. канд юрид. наук. Москва, 2006.
12. Шумилов В.М. Всемирная торговая организация. Право и система: Учеб. Пособие. - М.: Проспект, 2006.
13. Григорян С.А. Международно-правовая система всемирной торговой организации и интересы России. Дисс. д-ра. юрид. наук. Москва. 2000.
14. Сайфулло Сафаров. Триумф президента Рахмона. URL: http://www.ng.ru/cis/2012-12-11/6_rahmon.html(дата обращения: 08.02.2013г.).
15. Евгения Войко. Триумф президента Рахмона. URL: http://www.ng.ru/cis/2012-12-11/6_rahmon.html(дата обращения: 08.02.2013г.).
16. Эмомали Рахмон. Телевизионное поздравление в честь наступления Нового 2013 года по григорианскому календарю от 31.12.2012. URL: <http://prezident.tj/ru/node/3929>(дата обращения: 08.02.2013г.).
17. Эмомали Рахмон. Выступление на расширенном заседании Правительства Таджикистана от 15.01.2013. URL: <http://prezident.tj/ru/node/3982>(дата обращения: 08.02.2012г.).
18. Присоединение к ВТО: трудный, но крайне важный процесс. URL: <http://trade.ecoaccord.org/bridges/0510/10.htm>(дата обращения: 08.02.2013г.).
19. 2012 год – год чествования национального единства Таджикистана. URL: <http://prezident.tj/ru/node/3974>(дата обращения:08.02.2013г.).
20. Сергей Катырин. Россия вступила в ВТО: чего ждать дальше? URL: <http://wto.wtcmoscow.ru/calendar/novosti/100> (дата обращения: 08.02.2013г.).
21. Авдокушин Е. Ф. Международные экономические отношения: Учеб. пособие.- 4-е изд., перераб. и доп.- М.: ИВЦ "Маркетинг", 1999.

**Сангинов Д. Ш.
Қурбонов Ҷ. С.**

Аннотатсия

**Оид ба масъалаи нақши СУС дар рушди соҳибкорӣ дар
Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Дар мақолаи мазкур муаллиф ақидаҳои олимони ва асосҳои қонунгузорию оид ба масъалаи нақши СУС дар рушди соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон таҳлил намуда, пешниҳодҳои илмӣ ва амалиро барои мукамалгардонии қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон дар ин ҷабҳа пекаш кардааст.

**Сангинов Д. Ш.
Қурбонов Дж. С.**

Аннотация

**К вопросу о роли ВТО в развитии предпринимательства
в Республике Таджикистан**

В данной статье автором анализировано научные мнения и законодательные основы роли ВТО в развитие предпринимательства в Республике Таджикистан. Предлагается научные и практические предложения для совершенствования законодательства Республики Таджикистан в данной сфере.

**Sanginov D. Sh.
Kurbanov J.S.**

The summary

**The role of the WTO in the development of business of the Republic of
Tajikistan**

In this article, the author analyze scientific opinion and the legislative framework WTO's role in the development of business of the Republic of Tajikistan. Proposed research and practical suggestions for improving the legislation of the Republic of Tajikistan in the field.

Цабборов Р.Қ.*

Азизов И.М.*

РУШДИ ҚОНУНГУЗОРИИ ЭКОЛОГИИ ҚУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН ДАР ЗАМОНИ ИСТИҚЛОЛИЯТ

Калидвожаҳо: қонунгузори экологӣ, истиқлолият, давраҳои инкишофёбии қонунгузорӣ, ҳифзи муҳити зист, табиатистифодабарӣ, фаъолияти қонунгузори экологӣ.

Ключевые слова: экологическое законодательство, независимость, периоды развития законодательства, охрана окружающей среды, природопользование, деятельность экологическое законодательство.

Keywords: environmental legislation, independence, cycles of legislation development, environmental protection, nature use, activities of environmental legislation.

Замони соҳибистиқлолии Қумҳурии Тоҷикистон¹ ба шароити душвори иқтисодӣ ва иҷтимоии мамлакат, бӯхрони шадиди экологӣ дучор омад ва бо назардошти бартараф намудани ин ҳолатҳо, гузариш ба иқтисоди бозорӣ, дигаргуншавии муносибат ба арзишҳои нави ҷомеа, муътадилгардонии мутақобилаи ҷамъият ва табиат зарурати ҳифзи муҳити зист ба миён омад. Зеро тарзҳои пешинаи танзими фаъолияти идоракунию иқтисодӣ дар соҳаи табиатистифодабарӣ ва муҳофизати муҳити зист дигар самаранок буда наметавонист. Бинобар ин зарурати аз нав кор кардани механизми нави таъмини ҳуқуқи табиатистифодабарӣ ва муҳофизати табиат ба вучуд омад. Он қонунҳои экологие, ки дар замони Шӯравӣ қабул гардида буданд, барои инкишофи муносибатҳои нави ба вучуд омада мусоидат карда наметавонишанд ва монеагирои зиёдро ба вучуд меоварданд. Вазъияти иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва сиёсии бамиеномадаи аввали солҳои 90-уми мамлакат ба инкишофи муносибатҳои нави ҷамъиятӣ ва танзими таъминкунандаи самараноконаи ҳуқуқи табиатистифодабарӣ, муҳофизати муҳити зист ва бехатарии экологӣ имконият наметоданд.

*Дотсети кафедраи «Ҳуқуқи нақлиёт ва ҳуқуқи истифодаи сарватҳои табиӣ» факултети ҳуқуқшиносии ДМТ.

*Муовини сардори шӯъбаи қонунгузорӣ оид ба молия, андозу гумрук ва фаъолияти бонкӣ Маркази миллии қонунгузори назди Президенти ҚТ.

¹ Минбаъд мухтасар ҚТ

Аз як тараф афзоиши аҳоли, пастишавии сатҳи иқтисодиёт, маърифати пасти экологӣ, бо зиёд шудани таъсири макони инсон ба муҳити атроф ва ба табиати зинда бавучуд омада, дар натиҷа хатари нестшавии як қатор захираҳои табиӣ ва бухрони экологӣ пайдо шуд. Ба ин мураккабшавии вазъи сиёсӣ, иқтисодӣ, иҷтимоӣ, кандашавии робитаҳои байнидавлатӣ ва шартномавӣ, беқурбшавии пул, набудан ва норасоии воситаҳо, нокомилӣ ва муҳолифати дохилии қонунҳои қабулкардашуда ва ғайраҳо сабаб мешуд. Аз ин лиҳоз, дар назди давлати навин ва ҷавони тоҷикон дар қатори проблемаҳои ҳалталаби сиёсӣ ва иҷтимоӣ иқтисодӣ зарурати қабул намудани қонунҳое ба миён омад, ки барои нигоҳ доштани сарватҳои табиӣ ва муҳофизати муҳити табиӣ атроф зарур буд. Зеро ба даст овардани истиқлолият ва воридшавии Тоҷикистон ба фазои иқтисодӣ ва сиёсии озод ва яке аз давлатҳое, ки дорои боигариҳои фаровони табиӣ зиёд ба ҳисоб рафта бе мавҷудияти қонунгузори мукамали экологӣ вазифаҳои дар пеш истодаро иҷро намудан номумкин буд.

Бояд қайд намуд, ки аз лиҳози назариявӣ дар адабиётҳои ҳуқуқӣ зери мафҳуми қонунгузори экологӣ - ин маҷмӯи шаклҳои меъёрии ҳуқуқии дар ҳуҷҷатҳои муқараркунанда, яъне санадҳои меъёрии ҳуқуқие, ки қоидаи рафторро дар бар мегирад ва муносибатҳои мутақобилаи ҷамъияту табиатро ба танзим мебарорад фаҳмида мешавад².

Мавзӯи танзимии он муносибатҳои экологӣ мебошад. Дар асоси критерияи танзимнамоии объекти ҳуқуқӣ маҷмӯи ин қонунҳоро ба ду гуруҳ ҷудо намудан мумкин аст: қонунгузори муҳити табиӣ атроф ва қонунгузори захираҳои табиӣ. Ба низоми қонунгузори муҳофизати муҳити табиӣ атроф Қонуни ҶТ «Дар бораи ҳифзи муҳити зист», Қонуни ҶТ «Дар бораи экспертизаи давлатии экологӣ» ва санадҳои дигари комплекси қонунгузори экологӣ дохил мешаванд.

Ба низоми қонунгузори захираҳои табиӣ Кодекси замин, Кодекси об, Кодекси ҷангал, Қонуни ҶТ «Дар бораи истифодабарӣ ва муҳофизати олами ҳайвонот», Қонуни ҶТ «Дар бораи ҳифзи ҳавои атмосфера», Қонуни ҶТ «Дар бораи сарватҳои зеризаминӣ» ва ғайраҳо дохил мешаванд.

²Бринчук М.М. О главном акте экологического законодательства // Государство и право. 2001 №11. С. 12.

Ташаккул ва инкишофи қонунгузории экологии ҚТ дар шароити таърихии махсуси кишвар давра ба давра ва бо суръат така ба таҷрибаи қонунҷодкунӣ ва бартараф намудани нуқсонҳои мавҷуда рушт ёфт. Бо назардошти чараҳои рушди муносибатҳои ҷамъиятӣ инкишофи қонунгузории экологии ҚТ - ро дар замони истиқлолият метавон ба се давра ҷудо намуд:

- давраи аввал аз солҳои 1991 то 1994;
- давраи дуюм аз солҳои 1995 то 2000;
- давраи сеюм солҳои 2000 то ба имрӯз.

Давраи аввали инкишофи қонунгузории экологӣ даврони соҳибистиклолият аз замони эълон намудани истиқлолият – 9 сентябри соли 1991 оғоз ёфта, то қабули аввалин Конститутсияи (Сарқонуни) ҚТ ба анҷом мерасад. Ин давраро метавон давраи оғоз ва аз нав сохтани қонунгузории экологии ҚТ номид. Зеро дар ин давра як қатор қонунҳои қабул карда шудаанд, ки мақсади онҳо танзими муносибатҳои нави соҳаи табиатистифодабарӣ ва муҳофизати табиат дар замони соҳибистиклолият буданд. Қонуни ҚТ «Дар бораи манъи худсарона ҷамъоварӣ кардан ва ё фурӯхтани мӯмӣ ва маводи мӯмӣдор» (1990); Қонуни ҚТ «Дар бораи ислоҳоти замин» (05.03. с.1992); Кодекси ҷангали ҚТ (24.06.с.1993); Кодекси замини ҚТ (1993); Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳифзи табиат» (27.12.с.1993); Қонуни ҚТ «Дар бораи сарватҳои зеризаминӣ» (20.07. с.1994); Ба воситаи қонунҳои қабулгардидаи мазкур сиёсати ягонаи экологӣ, ки ҳамчун қисми таркибии сиёсати дохилӣ ва берунии давлат ба ҳисоб мерафт дар шароити иқтисоди бозорӣ ба амал бароварда мешуд. Дар байни қонунҳои қабулгардидаи давраи аввали инкишофи қонунгузории экологӣ ҷои асосиро Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳифзи табиат» ишғол менамуд, ки бо қарори Шӯрои Олии ҚТ 27.12. с.1993 қабул гардида буд. Мақсади асосии қабули қонуни мазкур иборат аз он буд, ки он камбудию норасоӣро, ки дар ба низомдарории муносибатҳои экологӣ ҷой доштанд бартараф карда шаванд ва муҳофизати дурусти ҳифзи табиат ба роҳ монда шаванд. Қонуни мазкур ҳамчун санади қонунгузории комплексии асосии батанзимдарорандаи муносибатҳои табиатистифодабарӣ ва муҳофизати табиат ба ҳисоб мерафт. Яке аз хусусиятҳои асосии ин қонун аз он иборат буд, ки бо шакли комплексии худ яъне дар банизомдарории ин муносибатҳо фарқ мекард. Дар банизомдарории ин муносибатҳо қонун ҳалли се вазифаро пеши худ гузошта буд; аввал ин, ки нигоҳ доштани муҳити табиӣ атроф, дуввум оғоз кардан ва бартараф намудани таъсири зараровар фаъолияти инсонӣ ба муҳити табиӣ атроф ва саломатии инсон ва сеюм ин

солимгардонӣ ва бехтар кардани сифати муҳити табиӣ атроф. Таҷриба нишон дод, ки Қонуни муҳофизати табиат аз уҳдаи вазифаҳои дар назди худ гузошта бахубӣ баромад, зеро ягона санади комплекси табиатмуҳофизаткунӣ ба ҳисоб мерафт, ки ба системаи қонунгузори экологии мамлакат роҳбарӣ менамуд ва муайянкунанда буд. Яъне дар масъалаҳои муҳофизати муҳити табиӣ атроф меъёрҳои қонунҳои соҳаи дигари ҳуқуқ набояд аз талаботҳои экологии ин санади берун мебаромаданд.

Умуман қайд намудан бамаврид аст, ки то қабул гардидани Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳифзи муҳити зист» аз 02.09.с.2011 Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳифзи табиат» аз 27.12.с.1993 натиҷаҳои дилхоҳ ба даст овард. Кодекси замини ҚТ, ки соли 1993 қабул шуда буд, муносибатҳои оид ба заминро, дар бо назардошти баҳисобгирии давраи бозсозии сотсиалистӣ, ба низом дароварда буд. Дар меъёрҳои ҳуқуқии он зиёдшавии таъсиррасонии воситаҳои иқтисодӣ ба муносибатҳои ҷамъиятӣ ҳис карда мешуд.

Давраи дуҷуми инкишофи қонунгузори экологӣ бо қабул гардидани Конститутсияи мувофиқ меояд. Зеро баъди қабул гардидани Конститутсия рушди муносибатҳои нави ҷамъиятӣ ба вучуд омада марҳилаи навро дар таҳия тақвими ва қабули қонунҳо ба миён гузошт. Бо қабул гардидани Конститутсия қоидаҳои стратегии давлат ва самтҳои асосии мустақамкунии тартиботи экологӣ муқаррар карда шуд. Фаъолияти экологии ҚТ дар Конститутсия асосан бо назардошти таъмини илмӣ табиатистифодабарӣ, муҳофизати муҳити табиӣ атроф ва амнияти экологӣ ифода шудааст. Чунончӣ, аз моддаи 13 Конститутсия бармеояд боигарии табиӣ моликияти истисноии давлат мебошанд ва давлат истифодаи самараноки онҳоро ба манфиати халқ қафолат медиҳад. Ба ин меъёри конститусионӣ таъҷиб намуда дар ин давра як қатор қонунҳо қабул гардиданд, гарчанде, ки як қисми онҳо бо инкишоф ёфтани муносибатҳои нави ҷамъиятӣ аз байн рафта бошанд ҳам, як қисми онҳо то ба имрӯз муносибатҳои табиатистифодабариро ва муҳофизати табиати ба пуррагӣ ба танзим мекунад. Ба монанди Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳифзи ҳавои атмосфера» (01.02.с.1995); Кодекси замини ҚТ (13.12.с.1996); Кодекси фазои ҳавои ҚТ (13.11.с.1998) ва дигар санадҳои қонунгузорӣ.

Давраи сеҷуми инкишофи қонунгузори экологиро метавон давраи муносибатҳои васеъпаҳнғаштаи табиатистифодабарӣ ва муҳофизати табиат номид. Зеро дар ин давра чараҳои босуръати қабули қонунҳои нав, ворид намудани тағйири иловаҳо ба қонунҳои амалкунанда гувоҳи рушди муносибатҳои нави ҷамъиятӣ буд. Ба монанди Қонуни ҚТ «Дар

бораи обуҳавошиносӣ» (02.12.с.2002); Қонуни ҚТ «Дар бораи таъмини амнияти санитарно-эпидемиологическoй аҳоли» (08.12.с.2003); Қонуни ҚТ «Дар бораи истехсол ва муносибати эҳтиёткорона бо пестидҳо ва агрохимия» (22.04.с.2003); Қонуни ҚТ «Дар бораи чамъоварии пораву металлҳои сиеҳ ва ранга» (28.02.с.2004); Қонуни ҚТ «Дар бораи муҳофизат ва истифодаи олами наботот» (17.05.с.2004); Қонуни ҚТ «Дар бораи бехатарии биологӣ» (01.03.с.2005) ва дигар санадҳои қонунгузорӣ, ки дар таъмини ҳифзи муҳити зист нақши ҳалқунанда доранд. Чи тавре, ки дар боло қайд намудем, ба низоми қонунгузории миллии воридгардидани қонунҳои нав боиси тақвият бахшидани фазои ҳуқуқӣ ба ҳисоб рафта, барои инкишофи муътадили соҳаи ҳифзи муҳити зист ва ҳалли масъалаҳои ҷойдоштаи соҳа заминаи муайяни ҳуқуқиро фароҳам меорад. Барои мисол дар ин ҷо якчанд қонунҳое, ки дар низоми қонунгузории экологӣ нав воридгардидаанд метавон чунин арзёбӣ намуд. Аз ҷумла ба низоми қонунгузории миллии воридшудани Қонуни ҚТ «Дар бораи экспертизаи экологӣ», Қонуни ҚТ «Дар бораи мониторинги экологӣ» ва Қонуни ҚТ «Дар бораи иттилооти экологӣ» тақвияти гуфтаҳои боло мебошад. Маълум аст, ки қабули ҳар як қонуни нав пешравӣ ва ба вучуд омадани талабот ба танзими муносибатҳои нави ҷамъиятиро нишон медиҳад. ҚТ ҳамчун узви комилҳуқуқи ҷомеаи ҷаҳонӣ дар ҳамаи ҷанбаҳои сиёсати давлатӣ ба афзалияти экологӣ диққати ҷиддӣ медиҳад. Бо мақсади ҳифзи ҳуқуқи озодиҳои инсон дар соҳаи ҳифзи муҳити зист ва иҷро намудани уҳдадорихои байналмилалӣ ҚТ дар назди ҷомеаи ҷаҳонӣ қонунҳои мазкур қабул ва мавриди амал қарор дода шуданд. Бо ҳамин мақсад Қонуни ҚТ «Дар бораи экспертизаи экологӣ» аз 16. 04. с.2012 дар таҳрири нав қабул гардида шудааст, ки он тартиби гузаронидани экспертизаи экологиро муайян намуда, ҷораҳои пешгирии ҳуқуқиро вобаста ба таъсири манфии фаъолияти хоҷагидорӣ ва дигар намуди фаъолият, ки метавонад ба объектҳои экологӣ зарар расонанд муқаррар менамояд. Қонуни мазкур санади қонунгузории ҳамномро, ки ҳанӯз соли 2003 қабул гардида буд, иваз намудааст.

Иштироки фаъоли ҷомеа дар беҳдошти муҳити зист ва захираҳои табиӣ бе дастрасӣ ба мониторинги экологии мукамал, эътимоднок ва саривақтӣ мусоидат карда, аз ҷониби дигар иҷрои уҳдадорихои давлатро дар назди ҷомеаи ҷаҳонӣ таъмин менамояд. Қонуни ҚТ «Дар бораи мониторинги экологӣ» асосҳои умумии ҳуқуқӣ, иқтисодӣ ва иҷтимоии таъмини мониторинги экологиро дар муносибатҳои ҳуқуқӣ муайян менамояд ва муносибатҳоро миёни мақомоти ҳокимияти давлатӣ ва мақомоти худидоракунии маҳаллӣ, ташкилотҳои ҷамъиятӣ ва шаҳрвандони ҚТ дар ин соҳа танзим менамояд. Ҳамзамон барои таъмини талаботи давлат ва шаҳрвандон бо иттилооти пурра ва эътимоднок доир ба вазъи муҳити зисту тағирёбии он, пешгирӣ ва рафъи оқибатҳои ноговори ҳодисаҳои табиӣ ва таъсири антропогенӣ,

инчунин ҳангоми таҳия ва амали намудани барномаҳои рушди иқтисодӣ ва иҷтимоӣ, таъмини амнияти экологии кишвар, иттилооти экологӣ яке аз нишондиҳандаҳои асосӣ ба шумор меравад.

Дар баробари ворид намудани қонунҳои нав ба низоми қонунгузори экологӣ такмили қонунгузорӣ ба воситаи ворид намудани тағйиру иловаҳо ба қонунгузори амалкунанда низ сурат гирифт. Далели ин гуфтаҳо ворид намудани тағйиру иловаҳо ба Қонуни ҚТ «Дар бораи сарватҳои зеризаминӣ», Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳифзи ҳавои атмосфера», Қонуни ҚТ «Дар бораи муҳофизат ва истифодаи олами наботот», Қонуни ҚТ «Дар бораи бехатарии биологӣ» ва дигар санадҳои қонунгузорӣ. Бо ворид намудани тағйиру иловаҳои зикршуда ба қонунгузори экологӣ ба меъёрҳои муқаррарнамудаи Конституция, Кодекси граждани, Қонуни ҚТ «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» ва санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ, ки Тоҷикистон онҳоро эътироф намудааст мутобиқ гардонида шуда, дар амал татбиқ намудани меъёрҳои он хусусияти воқеиро гирифтааст.

Бояд қайд намоем, ки дар марҳилаи 20 соли соҳибистиклолият, дар баробари вазъияти сиёсӣ, иҷтимоӣ ва иқтисодии мураккаби солҳои аввал, қонунгузори экологӣ низ давра ба давра рушд ва инкишоф меёфт. Дар ҳамин асос он фазои муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки барои рушди қонунгузори экологӣ зарур буд ва дар як давраи муайян аз тарафи санадҳои қабулгардида ба танзим дароварда шуд. Аммо бояд дар назар дошт, ки қонунгузори экологӣ низ дар баробари дигаргуншавии муносибатҳои ҷамъиятӣ тағйир меёбад ва давлат ҳамеша кӯшиш ба харҷ медиҳад, ки муносибатҳои мавҷударо ба танзим дароварда асосҳои ягонаи ҳуқуқиро муқаррар намояд. Аз ин бармеояд, ки минбаъд низ зарурати ворид намудани тағйиру иловаҳо, инчунин қабули қонунҳои нави танзимкунандаи муносибатҳои ҷамъиятӣ ба миён меояд. Пас дар чунин ҳолат бояд бо назардошти ҳалли талаботи вазифаҳои дарозмуддат ва бо мақсади устувории қонунгузори экологӣ амалӣ карда шавад. Профессор М.З Раҳимов дуруст зикр менамояд, ки дар рафти фаъолияти қонунгузорӣ риоя намудани талаботи устувории (зудтағйирёбанда набудани мазмуну мундариҷаи) қонунҳои қабулкардашуда ниҳоят шартӣ зарурӣ мебошад³. Аз ин ҷо қонунгузори экологии муосир бояд ба барномаҳо ва концепсияҳои дарозмуддати иҷтимоӣ, иқтисодӣ ва сиёсӣ мутобиқ гардонида шавад. Бинобар ин Концепсияи пешгӯии инкишофи қонунгузори ҚТ ба

³Ниг.; Раҳимов М.З. Инкишофи қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон дар даврони истиклолият. // Маводҳои конференсияи илмӣ - амалӣ бахшида ба 20-умин солгарди истиклолияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе «Эр-граф». 2011. С. 29.

тасвиб расид, ки бо фармони Президенти ҶТ аз 19.02.с. 2011 тахти №1021 тасдиқ карда шудааст.

Яке аз барномаҳое, ки бо қарори Ҳукумати ҶТ аз 1.03. с.2012 тахти № 94 тасдиқ гардидааст, ин Барномаи давлатии татбиқи Концепсияи пешгӯии инкишофи қонунгузории ҶТ дар соҳаи аграрӣ ва ҳифзи муҳити зист барои солҳои 2012-2015 мебошад. Мақсади асосии барнома аз такмил ва тақвияти санадҳои қонунгузории соҳаи аграрӣ ва ҳифзи муҳити зист мебошад. Расидан ба чунин мақсад ҳали вазифаҳои зеринро талаб менамояд, ки дар барнома пешбинӣ гардидааст: ҳифзи олами наботот ва ҳайвонот, ба вуҷуд овардани муҳити мусоиди экологӣ дар шаҳрҳо, маҳалаҳои аҳолинишин, майдончаҳои назди биноҳои баландошӯна ва ғайраҳо. Ҳамзамон дар доираи нақша чорабиниҳои ин барнома ворид намудани тағйири иловаҳо ба як қатор қонунгузории экологӣ пешбинӣ гардидааст. Аз ҷумла, ба Қонуни ҶТ «Дар бораи ҳифзи муҳити зист», Қонуни ҶТ «Дар бораи танзими давлатии чамъоварӣ, коркард ва фурухтани растаниҳои дорои хусусияти табобатӣ», Қонуни ҶТ «Дар бораи партовҳои истеҳсолӣ ва истеъмолӣ» ва ғайраҳо пешбинӣ гадидааст. Ҳамзамон бо мақсади ба танзим даровардани муносибатҳо дар соҳаи химоя, барқарор ва нигоҳ доштани муҳити зист, истифода бурдан ва коркарди захираҳои табиӣ ҳангоми ба амал баровардани фаъолияти хоҷагидорӣ ва дигар намуди фаъолият, ки бо истифодабарии захираҳои табиӣ ҳангоми ба амал баровардани фаъолияти хоҷагидорӣ ва дигар намуди фаъолият, ки бо истифодабарии захираҳои табиӣ алоқаманд аст ва ба муҳити зисти Тоҷикистон таъсир мерасонад таҳия ва қабули Кодекси экологӣ дар назар дошта шудааст. Ин аз он шаҳодат медиҳад, ки як қадами устувор дар қабул гардидани қонунгузорӣ ба шакли санади кодификатсионӣ аз ҷониби давлати соҳибистиклол мебошад. Умуман он дастовардҳое, ки дар тӯли соҳибистиклолии миллӣ ба даст оварда шуд, дар рушди фаъолияти қонунгузории экологӣ, табиатистифодабарӣ ва ҳифзи муҳити зист саҳми назаррас гузошт.

Адабиётҳо:

1. Бринчук М.М. О главном акте экологического законодательства // Государство и право. 2001 №11.
2. Раҳимов М.З.Инкишофи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон дар даврони истиқлолият.// Маводҳои конференсияи илмӣ - амалӣ бахшида ба 20-умин солгарди истиқлолияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе: «Эр-граф». 2011.

Ҷабборов Р. Ҷ., Азизов И. М.

Аннотатсия

**Рушди қонунгузории экологии Ҷумҳурии Тоҷикистон
дар замони истиқлолият**

Дар мақолаи мазкур аз ҷониби муаллифони масъалаи рушди қонунгузории экологии ҶТ баъд аз соҳибистиқлол гардидани ҷумҳурӣ мавриди таҳлил қарор дода шудааст. Зеро ба даст овардани истиқлолият ва воридшавии Тоҷикистон ба фазои иқтисодии ҷаҳонӣ бе мавҷудияти қонунгузории муосири экологӣ вазифаҳои дар пеш истодаро иҷро намуда наметавонад. Аз ин сабаб, бо мақсади тақвину додани қонунгузории соҳаи мазкур аз ҷониби муаллифони яқинд пешниҳодҳо изҳор шудаанд.

Джабборов Р. Дж., Азизов И. М.

Аннотация

**Развитие экологического законодательства Республики Таджикистан в
годы независимости.**

В настоящей статье со стороны авторов проанализированы вопросы развития экологического законодательства Республики Таджикистан после приобретения независимости. Так как после приобретения независимости и вхождение в мировое экономическое пространство государство обладающей богатыми природными ресурсами не может выполнять свои задачи без формирования и совершенствования национального экологического законодательства. В этой связи авторами аргументируется рекомендации по совершенствованию указанного законодательства.

Jabborov R. J., Azizov I. M.

Annotation

**The Development ecological legislation Republics Tadjhikistan at years of
independence.**

In the given article had been analyzed the issues of the environmental legislation of the Republic of Tajikistan by the authors after independence of the republic. Because after independence joining of Tajikistan into the free economic and political space and as the one of the states, which has got many natural resources was impossible to carry out it's duties without existence of perfect environmental legislation.

For this reason, with a view of the perfection of legislation on this sphere has been proposed some suggestions by the authors.

К ВОПРОСУ ПРАВОВОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ПРОЦЕДУРЫ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Калидвожаҳо: расмиёти маъмурӣ, муурофияи маъмурӣ, мақомоти маъмурӣ, санади маъмурӣ, иҷозатгирӣ.

Ключевые слова: административные процедуры, административный процесс, административный орган, административный акт, лицензирование.

Keywords: administrative procedures, administrative process, administrative authorities, administrative act, licensing.

В законодательной практике зарубежных стран определенное место отводится закреплению административных процедур. Еще в XIX в некоторых европейских странах были приняты: Закон Австрии 1875г. «Об административных судах», Закон Италии 1889г. «Об административном судопроизводстве», предусматривающие судебную процедуру, регламентирующий административный процесс, связанный с разрешением конкретных дел в судах¹.

С рассмотрением теоретических аспектов административных процедур возникает необходимость определения возможных форм законодательного регулирования данных процессуальных отношений. Мировой опыт свидетельствует о том, что обычно законодатель делает выбор между процессуальным кодексом, включающим в себя все административные процедуры (Италия, Испания, Германия, Австрия и т.д.) и специальными процессуальными законами, относящимися к конкретным областям администрирования (США, Франция, Великобритания, некоторые Скандинавские страны и т.д.)². Также прослеживается отличие в кодексах или законах различных стран, регулирующих административные процедуры. Так как административная система отдельных стран основывается на культурных, экономических и исторических предпосылках, поэтому говорить о конкретных международных нормах в области административных процедур не представляется возможным. Каждая отдельная страна следует различным моделям административных процедур.

* Ассистент кафедры конституционного права юрид. ф-та ТНУ.

¹ См.: Громова И.Н. Административная юстиция (история и современность). Дисс...д.ю.н: 12.00.14. М., 2002. С.21; Тихий Р.С. Проблемы правового регулирования административных процедур в Российской Федерации. Дисс...к.ю.н: 12.00.14. Тюмень. 2005. С.17.

² Подробнее, см.: Галлиган Д., Полянский В. В., Стариков Ю. П. Административное право: история развития и основные современные концепции. М., Юрист, 2002. С. 286-287.

Институт административных процедур впервые свое законодательное закрепление получил в США в 1946г., с принятием Закона об административной процедуре³. По мнению Г. И. Никерова, этот закон установил важнейшие, принципиальные положения, регулирующие административную процедуру⁴.

Так, Закон об административной процедуре США содержит положения, регулирующие порядок информирования граждан о деятельности администрации, порядок административного нормотворчества и квазисудебной деятельности соответствующих учреждений. Многие штаты США, такие как: Нью-Йорк, Нью-Джерси, Калифорния, Дэлавер, Северная и Южная Каролина, Техас, Миннесота, Канзас, Оклахома имеют свои законы об административной процедуре.

По мнению Н.Б. Малявина, в законе об административных процедурах США подробно регламентируются все виды административной деятельности (нормотворчество, исполнительная, правоприменительная, правоохранительная деятельность), а также все стадии административного процесса и практически все действия административных учреждений и их должностных лиц охватываются нормами административно-процессуального права⁵.

В законе об административных процедурах США нет перечня отношений, на которые распространяется его действие. Однако закон действует в области издания нормативных и индивидуальных актов, обжалования актов в рамках исполнительной власти, судебного обжалования, а также лицензирования. Действие закона не распространяется на специализированные органы по рассмотрению споров, на военные суды и военные комиссии, военные органы власти, действующие в военное время.

В законе особое внимание уделяется сторонам административно-процедурных отношений. Так, сторонами выступают: частное лицо, выполняющее надлежащие действия в административной процедуре и исполнительный орган, наделенный полномочиями для приобретения статуса стороны в административной процедуре⁶. В качестве частных лиц выступают физические или юридические лица, товарищества, корпорации,

³ См.: Administrative Procedures Act // Office of Protected Resources <http://www.nmfs.noaa.gov/pr/pdfs/laws/apa.pdf> [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.nmfs.noaa.gov/pr/pdfs/laws/apa.pdf>. (дата обращения: 05.04.2012).

⁴ См.: Никеров Г. И. Административно-процессуальное право США // Государство и право. 1997. № 12. С. 97.

⁵ Малявина Н.Б. Административные процедуры в зарубежных странах. С.93.

⁶ «party" includes a person or agency named or admitted as a party, or properly seeking and entitled as of right to be as a party, in an agency proceeding, and a person or agency admitted by an agency as a party for limited purposes».

публичные или частные организации, общественные объединения⁷. Органы исполнительной власти в качестве другой стороны выступают в лице административных учреждений, которые подразделяются на: 1) департаменты и независимые агентства (политические, экономические, социальные). Согласно законодательству, административными учреждениями являются не осуществляющие военные или внешнеполитические функции и которые имеют полномочия выносить решения в отношении юридического статуса частных лиц, т.е. решать вопросы об их правах и обязанностях⁸.

Интерес вызывает регулирование в законе участия граждан в процедуре разработки правового акта в формах петиции, консультации, конференции, совещательного комитета.

Заинтересованные лица имеют право обратиться в учреждение с петицией об издании, изменении или отмене нормативного акта.⁹ В течении определенного срока администрация штата либо отклоняет петицию, указав причины отклонения и невозможности издания нормативного акта по этому вопросу, либо начинает предусмотренную в законе нормотворческую процедуру. Следует отметить, что обращения граждан - это эффективное средство принятия качественных решений, удовлетворение воли и интересов личности, выявление позитивных и негативных тенденций в реализации органами публичной администрации их компетенции. Участвуя в управлении делами государства, гражданин может влиять на публичную власть. Данное право устанавливает баланс во взаимоотношениях частного лица и государства.

Также большое внимание уделяется опубликованию административно-нормативного акта, которое означает своевременное и действительное оповещение всех лиц о содержании акта, на которых он распространяется, дабы в последующем избежать того, чтобы заинтересованные лица не могли сослаться на незнание о существовании акта. Согласно Федеральному закону США «Об административной процедуре» административно-нормативный акт публикуется в «Федеральном реестре» и имеет серьезные правовые последствия. Следствием не публикации в «Федеральном реестре» административного акта является его недействительность. Вопросы опубликования нормативных актов органов исполнительной власти в РТ урегулированы во множестве актов. Таким образом, представляется

⁷ «person» includes an individual, partnership, corporation, association, or public or private organization other than an agency.

⁸ Козырин А.Н. Административное право зарубежных стран. / Козырин А.Н., Штатина М.А., Зеленцов А.Б. –М., 2003. С. 368.

⁹ Administrative Law: A Casebook. // Bernard Schwartz, Roberto L. Corrada, J. Robert Brown, Jr. Aspen Publishers, 106. P. 753-764.

справедливым мнение Н.Ю. Хаманева о широкой регламентации процедурных вопросов американским законодателем¹⁰.

Подводя итог, следует заключить, что административно - процедурное законодательство США наполнено процедурными правилами, которые подробно формализуют взаимоотношения между гражданами и органами исполнительной власти. Созданный административно-процедурный механизм в некоторых случаях делает зависимым администрацию от гражданина, обязывает ее работать эффективно, а также не нарушать права граждан.

После появления Закона об административной процедуре в США начинается активный процесс развития и закрепления законодательства об административных процедурах. Таким образом, начиная с 1960-х годов в западноевропейских странах, после и во многих странах Восточной Европы были приняты законы об административных процедурах.

Германская модель регулирования административных процедур связана с Законом об административной процедуре, принятом 15 мая 1976 года¹¹. Закон действует на федеральные органы исполнительной власти, но во всех землях ФРГ приняты соответствующие нормативные акты, регулирующие административно-процедурные отношения на соответствующем уровне, основанные на федеральном законе и не противоречащие ему. Закон не регулирует вопросы, связанные с административной юстицией.

Закон регламентирует издание индивидуальных административных актов, определяет способы опубликования издаваемых актов и обеспечения их действия, условия их действительности, способы исправления ошибок административного производства, порядок изъятия административного акта с допущенными ошибками и введения в действие исправленного акта.

Согласно закону ФРГ административной процедурой является порядок деятельности административных органов, носящий внешний характер, который направлена на проверку предпосылок, на подготовку и издание административного акта либо на заключение публично-правового договора». ¹² Другой формой осуществления административной процедуры является заключение публично - правового договора, который послужил основанием возникновения, изменения или прекращения правоотношений в сфере административного права. Взамен принятия административного акта

¹⁰ Хаманева Н.Ю. Административная юстиция США //Государство и право 1993. № 3. С. 141.

¹¹Administrative Procedure Act (1976, 25th May) [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.bmi.bund.de/englisch.pdf>.

¹² Das Verwaltungs verfahrenim Sinne dieses Gesetzesist die nachau Benwirkende Tатigkeit der Behörden, die auf die Prtlfung der Voraussetzungen, die Vorbereitung und den Erlasseines Verwaltung sакtesoder auf den Abschlusseines of fentlich-rechtlichenVertragsgerichtetist.

административный орган вправе заключить публично-правовой договор с заинтересованным лицом. С началом административной процедуры между участниками возникают правовые отношения, наделяющие их определенными правами и обязанностями. Эти отношения проистекают из того, что орган управления издает административный акт или публично - правовой договор, затрагивающий конкретное лицо.¹³ Завершением административной процедуры является административный акт или публично-правовой договор, разрешающего, устанавливающего или отклоняющего характера.

Административно-процедурной деятельностью занимаются не только органы исполнительной власти, но и публичные учреждения. Поэтому действие закона распространяется на публично-правовую деятельность административных органов: федерации, корпораций и учреждения непосредственного федерального подчинения, а также на иные институты публичного права: земли, общины и общинные союзы, и другие юридические лица публичного права, подлежащие контролю земельными органами.

В случае регулирования публично-правовой деятельности земельным законом об административной процедуре, федеральный закон не действует.

Таким образом, Закон об административной процедуре ФРГ более четко очерчивает круг регулируемых им вопросов. В законе прямо указана сфера действия закона, в отношении: деятельности церквей, религиозных и мировоззренческих объединений, а также деятельности их союзов и учреждений; процедурной деятельности осуществляемой федеральными и земельными финансовыми учреждениями; уголовного преследования, преследования и наказания по делам об административных правонарушениях, оказания правовой помощи иностранным государствам по уголовным и гражданским делам, а также по вопросам преследования и наказания по делам о должностных правонарушениях судей; отношений, вытекающих из рассмотрения дел в Германском патентном ведомстве, а также в арбитражных отделах при патентном ведомстве; процедур, о социальных судах; права на компенсацию ущерба и убытков, причиненных войной и ее последствиями в послевоенный период; права на возмещение ущерба потерпевшим вследствие лишения их имущества нацистским режимом.

¹³ Делле Й. Некоторые вопросы административного права в Германии. // URL: <http://www.cis-legal-reform.org> (дата обращения: 01.05.2012).

В свою очередь, административные органы определяются как всякое учреждение, осуществляющее функции публично - правового управления¹⁴.

Сторонами административных процедур являются физические и юридические лица, объединения и различные союзы, если им предоставлено соответствующее право, а также органы управления.

В процесс создания и законодательного закрепления административных процедур также вовлечены и Прибалтийские государства. В 2004г., в законную силу вступил Закон Латвии «Об административной процедуре»¹⁵. Следует отметить, что до его принятия в стране не существовало специальной процедуры рассмотрения административных дел органами публичной администрации. В нем выделено две самостоятельные судебные системы, участвующие в рассмотрении административных споров: административном и общем. Оно не распространяет свое действие на судебные процедуры, банкротство, реквизицию собственности, полицию и армию. Закон, помимо регламентации административной юстиции, предусмотрел: перечень досудебных процедур; институт представительства; доступность и простоту подачи административной жалобы и др.

Внимание заслуживает опыт законодательной деятельности государств – участников СНГ. Так, в Республике Беларусь 28 октября 2008 г. был принят Закон «Об административных процедурах»¹⁶, который не предусматривает конкретных административных процедур, устанавливает основные принципы осуществления административных процедур, в том числе заявительный принцип "одного окна", определяет компетенцию уполномоченных органов, а также права и обязанности заинтересованных лиц, обратившихся за осуществлением административных процедур, закрепляет виды административных решений, принимаемых уполномоченными органами при рассмотрении заявления заинтересованного лица, а также порядок обжалования административного решения. Закон предусматривает создание четкого, прозрачного и понятного механизма рассмотрения государственными органами, организациями заявлений об осуществлении административных процедур, а

¹⁴ Behörde im Sinne dieses Gesetzes ist jede Stelle, die Aufgaben der öffentlichen Verwaltung wahrnimmt.

¹⁵ Jarinovska K. Legal Aid Developments: Country Up-date on Latvia [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.pili.org/en/dmdocuments/LatviaUpdate_Jarinovska.doc.

¹⁶ Закон Республики Беларусь «Об административных процедурах» от 28 октября 2008 г. № 433-3/[Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.pravo.by/webnpa/text.aspRN=h10800433>. (дата обращения: 10.05.2012)

также обеспечение единообразного совершения процессуальных действий в отношении всех заявителей.

Согласно закону, административной процедурой признаются действия уполномоченного органа, совершаемые на основании заявления заинтересованного лица, по установлению (предоставлению, удостоверению, подтверждению, регистрации, обеспечению), изменению, приостановлению, сохранению, переходу или прекращению прав или обязанностей, в том числе заканчивающиеся выдачей справки или другого документа (его принятием, согласованием, утверждением), либо регистрацией или учетом заинтересованного лица его имущества, либо предоставлением денежных средств, иного имущества и услуг за счет средств республиканского или местных бюджетов, государственных внебюджетных фондов, из имущества, находящегося в республиканской или коммунальной собственности.

Действие настоящего Закона не распространяется на отношения: регулируемые законодательством о конституционном судопроизводстве, гражданским процессуальным, хозяйственным процессуальным, уголовно-процессуальным законодательством, определяющим порядок административного процесса; об оперативно-розыскной деятельности; об избирательной системе и референдуме; о порядке реализации права законодательной инициативы гражданами Республики Беларусь; гражданским законодательством, в части договорных и иных обязательств; банковским, налоговым, таможенным законодательством, законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве); организации и проведении проверок (ревизий) финансово - хозяйственной деятельности; совершении нотариальных действий, исполнение судебных постановлений; отношений, связанных с назначением пенсий, трудовых и связанных с ними отношений; поступлении, прохождении и прекращении государственной и воинской службы, службы в органах внутренних дел, органах и подразделениях по чрезвычайным ситуациям, органах финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь; отношений, связанных с оказанием индивидуальной государственной поддержки юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, предоставлением гражданам льгот по таможенным платежам и налогам; отношений, связанных с государственными закупками, а также предоставлением прав, имущества и услуг, осуществляемым посредством проведения конкурсов или аукционов; отношений, связанных с предоставлением юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям денежных средств из республиканского или местных бюджетов, государственных внебюджетных фондов.

Таким образом, при рассмотрении Закона Республики Беларусь видны отличия от норм законодательств США и ФРГ, так как здесь предусмотрены

совершенно иные виды процедур и порядок их проведения. Однако, нельзя забывать о наличии особенностей в подходах к пониманию административных процедур и систематизации правовых норм в каждом отдельном государстве.

Наиболее показательным в легализации административных процедур является опыт Кыргызской Республики. Закон Кыргызской Республики «Об административных процедурах» от 1 марта 2004г. № 16¹⁷ устанавливает процедуры, способствующие совершенствованию организации управленческой деятельности административных органов и соблюдению прав и свобод граждан, индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, защите личных, общественных и государственных интересов.

Под административными процедурами следует понимать нормы, определяющие основания, условия, последовательность и порядок рассмотрения и разрешения административных дел, которые включают в себя: порядок принятия и исполнения административными органами решений по осуществлению административных функций и полномочий; порядок организации работы административных органов; порядок административного рассмотрения обращений граждан, индивидуальных предпринимателей и юридических лиц по реализации или защите их прав и интересов.

Рассматриваемый Закон регулирует отношения по рассмотрению и разрешению административным органом дел по предоставлению, удостоверению, регистрации и приостановлению (прекращению) правомочий заинтересованных лиц (административных дел) в следующих сферах: а) регистрация (учет) заинтересованных лиц; б) регистрация прав на имущество и сделок с ним; в) лицензирование отдельных видов деятельности; г) выдача разрешений на выполнение отдельных видов работ (услуг), на эксплуатацию объектов или оборудования, а также принятие иных управленческих решений по вопросам инвестиционной и предпринимательской деятельности; д) техническое регулирование инвестиционной и предпринимательской деятельности; е) предоставление земельных участков, участков недр, участков лесов, водных объектов, а также изъятие этих участков и объектов у собственника или иного законного владельца; ж) предоставление заинтересованным лицам кредитов, ссуд, субсидий, компенсаций, финансовой и материальной помощи, инвестиций, квот, гарантий, льгот и преимуществ за счет средств республиканского бюджета; з) управление государственным имуществом или имущественными правами; и) предоставление заинтересованным лицам жилых и нежилых помещений в зданиях государственного фонда и их

¹⁷ Закон Кыргызской Республики «Об административных процедурах» от 1 марта 2004 г. №16 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.medialawca.org/old/document/-1647>. (дата обращения: 12.05.2012).

использование; к) назначение и выплата государственных пенсий и пособий; л) признание за заинтересованным лицом статуса, дающего основание для получения льгот и преимуществ; м) выдача официальных документов, имеющих юридическое значение; н) предоставление, удостоверение, регистрация или приостановление (прекращение) иных правомочий заинтересованных лиц.

В ходе анализа закона Кыргызстана становится очевидным, что законом подробно регламентированы виды административных процедур, стадии рассмотрения административного дела, такие как: подача заявления о рассмотрении дела, процедура рассмотрения административного дела, вынесение решения по административному делу, условия и порядок обжалования решения, а также исполнение решения. Предусмотрены также случаи ответственности административного органа и их должностных лиц.

Закон Республики Казахстан «Об административных процедурах» от 27 ноября 2000 года, №107-ІІ ЗРК¹⁸ направлен на установление административных процедур, способствующих совершенствованию организации управленческой деятельности, обеспечению бесперебойного функционирования государственных органов, оперативному принятию управленческих решений, соблюдению прав и свобод граждан, защите государственных интересов, недопущению использования государственными служащими должностных полномочий во внеслужебных целях, а также деятельности по оказанию государственных услуг.

Под административной процедурой понимается порядок принятия и исполнения решения при осуществлении государственными органами и должностными лицами государственных функций и служебных полномочий, а также их оформления, организации работы государственного аппарата, рассмотрения обращений граждан по реализации их прав, административной защиты прав и законных интересов граждан, а также порядок принятия решений в области экономики.

Законом подробно регламентированы принципы установления административных процедур, порядок принятия решений при осуществлении государственными органами и должностными лицами государственных функций и должностных полномочий и их оформление, процедуры организации работы государственных органов, процедуры защиты прав и законных интересов граждан, процедуры принятия решений в области экономики.

Следует отметить, что Закон Республики Казахстан по структуре похож на законодательные акты других стран СНГ, но он направлен в

¹⁸ См.: Закон Республики Казахстан «Об административных процедурах» от 27 ноября 2000 г., №107-ІІ ЗРК // Ведомости Парламента Республики Казахстан. 2000. №20. Ст. 379.

основном на регламентацию общих принципов и положений административных процедур.

Таким образом, на примере рассмотренных нами законодательном закреплении и регулировании административных процедур в зарубежных странах и странах СНГ становится очевидным, что наше административно-процедурное законодательство требует усовершенствования и приведения в соответствие с общими прогрессивными положениями зарубежной практики заслуживающими внимания. В этой связи представляется необходимым выявление наилучших положений законодательных актов зарубежных стран и стран СНГ и включение их в законодательство нашей страны, которое несомненно будет полезно системе таджикского права.

В заключении следует отметить, что проанализировав административно-процедурное законодательство зарубежных стран и стран СНГ можно констатировать, что в действующем законодательстве этих стран в области административных процедур существует достаточное количество схожих и отличительных норм, включение которых в законодательство в области административных процедур РТ могло бы стать положительным новшеством в отечественной юриспруденции. Например, в Законе ФРГ предусмотрены совершенно иные виды процедур и порядок проведения процедур, чем в законах стран СНГ. В основном в законодательстве этих стран регулированы процедуры, связанные с обращениями граждан и их порядком рассмотрения, или же подробно и четко описаны принципы и стадии административной процедуры, которые дают преимущество в вынесении справедливых и правомерных решений. В то время как, в РТ вопросы, связанные с обращениями граждан, регулируются отдельным законом РТ «Об обращениях граждан» от 14 декабря 1996г., №343¹⁹. Безусловно, положительным элементом Кодекса об административных процедурах РТ является наличие определенных норм, которых нет в законодательствах некоторых рассмотренных стран. К таким относятся: положения об участниках административных процедур, порядок осуществления представительства в административном суде, административное производство в суде, деление административных процедур на виды и т.д.

Анализ, обобщение и исследование действующего зарубежного законодательства об административных процедурах и зарубежного опыта функционирования институтов административных процедур являются необходимым условием развития и становления национального законодательства в области административных процедур. Включение в национальное законодательство некоторых положений, вышерассмотренных нормативно-правовых актов отдельных стран, могло бы стать

¹⁹ АМО РТ. 1996. №24. Ст.368. 1998. №10. Ст.79. 2006. №11. Ст.469. 2007. №7. Ст.666. 2010. №12. Ст.805.

положительным фактором в деле улучшения состояния административных процедур и обеспечения квалифицированной защитой прав и свобод граждан во взаимоотношениях с исполнительными органами.

Литература:

1. Административно-процессуальный кодекс. ПНР. М. 1960.
2. Закон Республики Беларусь «Об основах административных процедур» от 28 октября 2008г., №433-3 //www.pravo.by/webnpa/text.aspRN=h10800433.
3. Закон Кыргызской Республики «Об административных процедурах» от 1 марта 2004 г., №16//medialawca.org/old/document/-1647. (дата обращения: 12.05.2012).
4. Закон Республики Казахстан «Об административных процедурах» от 27 ноября 2000 г., №107-III ЗРК //Ведомости Парламента Республики Казахстан. 2000. №20. Ст. 379.
5. Закон РТ «Об обращениях граждан» от 14 декабря 1996 г., №343 // АМО РТ. 1996. №24. Ст.368. 1998. №10. Ст.79. 2006. №11. Ст.469. 2007. №7. Ст.666. 2010. №12. Ст.805.
6. Никеров Г. И. Административно-процессуальное право США // Государство и право. 1997. № 12.
7. Берени Ш. Венгерское административное право. М. Принцесс. 1990.
8. Лория В.А. Административный процесс и его кодификация. Тбилиси. 1986.
9. Административно-процессуальное право Германии: Учебное пособие. М. 1996.
10. Галлиган Д., Полянский В. В., Стариков Ю. П. Административное право: история развития и основные современные концепции. М., Юристъ, 2002.
11. Малявина Н.Б. Административные процедуры в зарубежных странах.
12. Козырин А.Н. Административное право зарубежных стран. //Козырин А.Н., Штатина М.А., Зеленцов А.Б. –М., 2003.
13. Хаманева Н.Ю. Административная юстиция США / Хаманева Н.Ю. //Государство и право 1993. № 3.
14. Лазарев И.М. Административные процедуры в сфере взаимоотношений граждан и их организаций с органами исполнительной власти РФ. Дисс...к.ю.н. М. 2002.
15. Тихий Р.С. Проблемы правового регулирования административных процедур в Российской Федерации (регионально-правовой аспект). Дис...к.ю.н: 12.00.14. Тюмень. 2005.
16. Дегтярева А.Е. Административные процедуры. Дис...к.ю.н: 12.00.14. М. 2007.

17. Зюзин В.А. Административные процедуры: теория, практика и проблемы законодательного регулирования в РФ. Дис...к.ю.н: 12.00.14. М. 2007.

Марифхонов Р.Н.

Аннотатсия

**Масъалаи танзими ҳуқуқии расмиёти маъмурӣ
дар мамлакатҳои хориҷӣ**

Дар мақола таҷрибаи тартиби танзим ва шакли мустаҳкамкунии қонунии расмиёти маъмурӣ дар мамлакатҳои хориҷӣ таҳлили баррасӣ карда мешавад. Ҳамчунин дар мақола қонунгузории амалкунандаи мамлакатҳои хориҷӣ ва ИДМ дар баҳши расмиёти маъмурӣ таҳлили муқоисавӣ карда мешавад. Вобаста ба ин масоили расмиёти маъмурӣ дар қонунгузории ҚТ маънидод карда мешавад.

Марифхонов Р.Н.

Аннотация

**К вопросу правовой регламентации административной процедуры в
зарубежных странах**

В публикуемой статье рассматривается практика регулирования и формы законодательного закрепления административных процедур в зарубежных странах. Проводится сравнительный анализ действующих законодательных актов в области административных процедур некоторых зарубежных стран и стран СНГ. В связи с этим обозначаются проблемные аспекты регулирования административных процедур по законодательству Республики Таджикистан.

Marifkhonov R.N.

The summary

**To question of the legal regulation of the administrative procedure in
foreign country**

In the published article the practice of regulation and the forms of legislative fixation of the administrative procedures in foreign countries and CIS countries has been discussed. The analysis of existing laws on administrative procedures of some foreign countries and CIS countries has been also provided. In this regard, the problematic aspects of regulation of administrative procedures under the laws of the Republic of Tajikistan were identified.

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СРАВНИТЕЛЬНОГО МЕТОДА ИССЛЕДОВАНИЯ СЛЕДОВ

Калидвожаҳо: методи муқоисавӣ, изҳо, изшиносӣ, тадқиқ, криминалистика, ченкунӣ.

Ключевые слова: сравнительный метод, следы, трасология, исследование, криминалистика, измерения.

Keywords: comparative method, traces, трасология, studies, criminalities, measurements.

Для того, что бы сознательно применяют сравнение как метода познания при производстве трасологических экспертиз немаловажное значение имеет уяснение этимологической сущности самого слова «сравнение». Сравнение, означает сравнить, то есть «поставить рядом, сопоставить для установления сходства или различия».¹

В русско - таджикском словаре слово «сравнение» переведено по значению глагола «сравнить» в следующем смысле: - муқоиса (қиёс, таққос) кардан, андоза кардан. «Муқоисакунӣ» и «таққоскунӣ» как слова синонимы обозначает – сопоставление. Что касается слова «қиёскунӣ» в одном источнике комментируется в смысле «сопоставление» и «измерение»², в другом источнике наряду с «сопоставлением» и «измерением» ещё характеризуется как один из основных средств фикхропо средством которого, сравнивая вопросов права изложенных в Каране и в Хадисе, сделают вывод.³

Таким образом, на основе анализа этимологического смысла слово «сравнения» на русском и таджикском языках, можно сделать вывод о том, что на таджикском языке слово «сравнение» выражается двумя словами «муқоиса» и «қиёс». Причем слово «муқоиса» используется при сравнении физических объектов, в смысле сопоставления. Например, при сравнении гипсового слепка объемного следа с подошвой обуви.

Такой вид сравнения называется «муқоиса» или «таққос», то есть сопоставление. Если объектом сравнения носит интеллектуальный

*Вохидов Х. С. - заместитель Генерального прокурора Республики Таджикистан. Соискатель кафедры уголовного права и криминалистики РТСУ.

¹ Словарь русского языка // Составитель С.И. Ожегов Изд-е третье. М.: 1953. С. 702.

² Словарь таджикского языка. В двух томах. Том 2. Изд-во «Советская энциклопедия». М.: - 1969. С.688.

³ Таджикская советская энциклопедия. Том 8. Душанбе. 1988. С. 298.

характер, то используется слово «киёс». Например, при сравнительном исследовании норм права.

Поскольку следы, их модели и слеодообразующие объекты являются физическими, при производстве трасологических экспертиз целесообразно использовать слово «сравнение» в смысле сопоставления. Однако специфическая особенность идентификационных исследований следов заключается в том, что только лишь сопоставлением динамических следов вопрос об идентичности слеодообразующих объектов решить невозможно. Например, исследование следов режущих объектов, то есть динамических следов только сопоставлением решить их идентичности не представляется возможным. Для решения этого вопроса возникает необходимость применять и метода совмещение как разновидности метода сравнения.

Такой вывод не означает, что в криминалистике вообще и при производстве трасологических экспертиз, при проведении криминалистических научно-исследовательских работ, в частности сравнение во втором смысле «киёс» не используется. Наоборот, и при производстве трасологических экспертиз и тем более при проведении криминалистических научно-исследовательских работ широко используется сравнение и во втором смысле слова. Так как и при производстве трасологических экспертиз и проведение криминалистических научно-исследовательских работ постоянно сравниваются и интеллектуальные объекты. Например, при производстве трасологических экспертиз наряду с сопоставлением следа или его физической модели с подошвой подозреваемой обуви одновременно сравнивается идентификационные и что имеет важное значение, сравнивается относительная их устойчивость и их частота встречаемости.

В философских науках и в науке криминалистики сравнения понимается, конечно, на основе ее этимологической значение, как один из общенаучных методов познания. Так, Н.И.Кондаков определяет сравнение следующим образом: - «Сравнение один из основных логических приемов познания внешнего мира».⁴ В данном суждение на место «метод» использован слово «прием», что также обозначает «метода». Однако автор ограничивает сферы применения сравнительного метода только наукой логики. Это понятно, так как предмет его исследования является проблемы логики.

⁴ Цит. по раб. Тиле А.А., Швеков Г.В. Сравнительный метод в юридических дисциплинах. М.: «Высшая школа». 1978. С. 6.

Еще в 1977 году Р.С. Белкин понятие сравнение определил следующим образом: - «Метод сравнения заключается в одновременном соотносительном исследовании и оценке общих для двух или более объектов свойств или признаков... Сравнение представляет собой, продолжает он, - логическую операцию, при производстве которой применяются такие приемы логического мышления, как анализ и синтез, абстракция, обобщение и аналогия».⁵

Таким образом, на основе этимологического содержания слово «сравнение» и анализа различных определений понятия сравнения как одного из общенаучных методов познания можно предлагать следующее определение сравнительного трасологического метода исследования.

Сравнения – один из общенаучных методов познания заключающееся в сопоставления двух и более сопоставимых объектов, которое используется в целях установления идентификации или ее отсутствия. Из этого определения видно, что сущность сравнения заключается в сопоставлении, обязательно двух и более сопоставимых объектов. Далее указаны цель сравнения установление объективной истины.

Известно, что значительная часть криминалистического исследования является идентификационные исследования. Что касается трасологических экспертиз то задачами их в основном, заключается в установлении идентичности слепообразующих объектов. Например, исследованием следов рук, босой ноги, зубов, ногтей, губ и других частей тела устанавливается идентичность человека. Или по следам орудия взлома устанавливается идентичность конкретного экземпляра орудия взлома и т.п.

Имеются аналогичные к сравнительному исследованию, общенаучные методы познания. К ним, по содержанию прежде всего относятся, измерение, во-вторых, аналогия и моделирование. В связи с этим возникает необходимость на их сравнительное исследование, что бы прозрачно представит, в чем они совпадают и в чем их отличия.

Измерение, - написано в философском словаре, - познавательный процесс, осуществляемая на эмпирическом уровне научного

⁵ Белкин Р.С. Курс советской криминалистики. Том 1. М.: 1977. – С. 248. Он же.: Общая теория советской криминалистики. Изд-во Саратовского университета. 1986. – С. 323.

исследования и включающая определение характеристик (веса, длины, координат, скорости и пр.) материальных объектов с помощью соответствующих измерительных приборов. В конечном счете, далее отмечено в этом словаре, измерение сводится к сравнению (разрядка наша Х.В.) измеряемой величины с некоторой однородной с ней величиной, принятой в качестве эталона (единицы).⁶

Как особо отмечено, в этом определении понятия измерение, что оно, в конечном счете, то есть по существу сводится к сравнению, так как и при сравнительном исследовании и в процессе измерения сравниваются две объекты между собой, в результате которого устанавливается соответствия между ними. Именно в этом совпадают методы сравнения и измерение. Во всех остальных признаках сравнения отличается от измерения. Прежде всего, их отличия заключается в объектах сравнения. Так, если объекты сравнения при сравнительном исследовании являются сопоставимые, то есть однородные, сходные как в интеллектуальном, так и в физическом отношениях, то при измерениях объекты сравнения, хотя в интеллектуальном смысле сопоставимые (килограммы, сантиметры, (временно – пространственном – километр, час) то в физическом смысле они несопоставимые. Например, измерениях веса. В качестве единицы или эталона выступает гиры (1 кг, 5 кг, 100 кг и т. д) с одной стороны с другой стороны, в качестве измеряемых выступают всевозможные объекты – зерно, сахар, масло, фрукты и т.д. А при измерениях пространство в качестве эталона выступают линейки, метровые ленты, штангенциркули, а в качестве измеряемых всевозможные пространства, причем различного характера – длина, высота, глубина и т.п.

Несмотря на то, что сравнение наряду сходством с измерением существенно отличается от последней в тоже время в процессе сравнительного исследования широко применяется и метод измерения.

Наблюдается, в определенной степени, сходства сравнения с другим общенаучным методом познания которым является аналогия.

Слово «аналогия» происходит от греческого слово «analogia» что обозначает сходство. Поэтому аналогия определяется как сходство нетождественных объектов в некоторых сторонах, качествах, отношениях.

Выдвигаемые к аналогии условия более убедительно доказывает на сколько сходны аналогия с сравнением. Так, для того чтобы

⁶ Философский словарь // Под ред. М.М. Розенталя. Изд. третье. М. 1972. С. 143.

логические выводы вытекаемые из аналогии были более достоверными к ней предъявляются следующие требования:

1. аналогия должна обосновываться на существенных признаках и по возможности на большем числе сходных свойств сравниваемых объектов;

2. связь признака, относительно которого делается вывод, с обнаруженными в объектах общими признаками должны быть, возможно более тесной;

3. аналогия не должна вести к заключению о сходстве объектов во всех признаках;

4. вывод по аналогии должен дополняться исследованием различий и доказательством того, что эти различия не могут служить основанием отказа от выводов по аналогии.⁷

Из вышеприведенных условий, предъявляемых к аналогии видно, что, на сколько она сходна с методом сравнения. Во - первых при аналогии как при сравнении производится сопоставления двух и более объектов; во -вторых, логический вывод основывается на совпадении или различия «более тесных», то есть более однородных признаках сравниваемых объектов.

В-третьих, вывод должен дополняться исследованием признаков различий.

В таком случае, чем отличается сравнение от аналогии? Прежде всего, отличия сравнение от аналогии предусмотрено в самой определении понятия аналогии. В частности в ней отмечено, что при аналогии достаточно совпадение «неждественных» объектов. Известно, что при сравнительных исследованиях сопоставляется сопоставимые «тождественные» объекты.

Кроме этого отличия, для вывода по аналогии необязательно совпадение всех признаков, а для вывода по сравнению, как известно, необходимо совпадение всех признаков сравниваемых объектов.

Если при сравнении сопоставляются однородные, сопоставимые объекты, то при аналогии объектами сравнения могут быть и разнородные объекты.

⁷ Философский словарь // Под ред. Ч.Т. Фролова. Изд. пятое. М.: 1986. С 18.

Сравнительный метод исследования, в некоторых в своих признаках сходны с таким наиболее распространенным методом научного исследования, которым является моделирование.

Слово «модель» происходит от французского слово «modele» что обозначает образец, прообраз, воспроизведение предмета в уменьшенном или увеличенном виде. Потребность в искусственном виде создание модели возникает тогда, когда исследование непосредственно самого объекта затруднительно, дорого, требует слишком длительного времени, недоступно и т.п. именно создание модели объекта исследования и называется моделированием.

Моделированию, как одному из общенаучных методов исследования предъявляются определенные требования. Прежде всего, между моделью и объектом исследования, то есть оригинала должно существовать известное подобие, в определенной степени однородность. Такая однородность может выражаться либо в сходстве физических характеристик модели и объекта, либо в сходстве функций, осуществляемых моделью и объектом, либо в тождестве математического описания «поведения» объекта и его модели.

Естественно, что для того чтобы выполнит перечисленные условия моделирования приходится постоянно сравнивать создаваемой модели с отдельными элементами объекта – оригинала. Это разве не значить, что основой моделирования составляет также сравнение.

Конечно, моделирование и сравнение являются самостоятельными общенаучными методами познания. Поэтому между ними, наряду признаками совпадения имеются и различия. Прежде всего, при моделирования сравнение между оригиналом и создаваемым моделью осуществляется мысленно, поскольку модель, по сравнению с оригиналом может быть создана или большего или меньшего размера. Только после завершения модели возможно физическое сопоставления последнего с оригиналом. При этом субъект познания априорно, то есть заранее знает, что модель или больше по размеру или меньше чем оригинал. Однако они должны совпадать между собой по структуре и по принципу функционирования.⁸

Вывод при сравнительном исследовании делается, как известно, на основе совпадения или различия физических признаков, а при моделирование вывод делается на основе совпадения или отличия функциональных признаков модели и оригинала.

⁸ Грановский Г.Л. Моделирование в трасологии. Вопросы современной трасологии // Сб. науч. трудов. № 36. М.: 1978. С. 3

На основе различных критерий, сравнительного метода исследования, делят на различные виды.

Как явствует, из литературных источников сравнительного метода исследования по объекту познания разделяют на сравнительную анатомию, сравнительной лингвистики, сравнительной географии, сравнительную права и т.п. Эти отрасли науки, как правильно отмечают А.А. Тиле и Г.В. Швеков, появились в результате широкого применения сравнительного метода исследования при проведении научно-исследовательских работ соответствующих объектов познания.⁹

Появления вышеперечисленных видов сравнительного метода по отраслям науки и их роли в развитии человеческого познания различных естественных и общественных явлениях, в свое время высоко оценили К. Маркс и Ф. Энгельс. Они отметили, что появившиеся новые науки достигли больших успехов лишь благодаря сравнению и установлению различий в сфере сравниваемых объектов и в которых сравнение приобретает общезначный характер, - с такими науками, как сравнительная анатомия, ботаника, языковедение и т.д.¹⁰

Появлением, формированием и внедрением в жизнь сравнительно-правового метода познания достигнуты большие успехи в деле разработки и принятия новых законодательных актов в постсоветских странах - членах СНГ. В частности в Республике Таджикистан (РТ) рабочей группой по разработке проекта новой Конституции были проведены сравнительное исследование норм проекта с нормами Конституции США, КНР, РФ, Германии, Голландии и ряд других стран Европы, Америки и Азии. В результате этого в 1994 году путём проведения референдума был принят Конституция РТ.

Или для того, что чтобы составить проекта Кодекса исполнения уголовных наказаний РТ (в РФ – аналогичный кодекс называется Уголовно исполнительным кодексом РФ – У. В.) были проведены сравнение проекта кодекса РТ с Модельным Рекомендательным уголовно – исполнительным кодексом для государств-членов СНГ в принятого в 1996 году, так же было проведено сравнительное исследование с Исправительно-трудовым кодексом Таджикской ССР 1970 года с Исправительно-трудовым кодексом РСФСР 1924 года, Основой уголовно – исполнительного законодательство Союза ССР и Союзных Республик 1991 года, минимальными стандартами правил

⁹ Тиле А.А., Швеков Г.В. Сравнительный метод в юридических дисциплинах. Изд. 2. М.: Высшая школа, 1978. С.16.

¹⁰ Маркс К. и Энгельс Ф. Соч., Т.3. С. 443.

обращения с заключенными 1957 года и Уголовно – исполнительными кодексами ряда зарубежных стран. В результате проведенных сравнительно – правовых работ разработано и парламентом в 2001 году принята новый Кодекс исполнения уголовных наказания РТ.

Из приведенных примеров сравнительного нормотворчества, логически вытекает вывод о том, что если в области науки криминалистики широко внедрит сравнительного метода познания, в ближайшем будущем формируется новый отрасль юридической науки – сравнительная криминалистика. В свою очередь она даст новый импульс развитию самой науки криминалистики и как практический результат – способствует повышению качества криминалистических экспертиз вообще и трасологических экспертиз в частности. Более того сравнительная криминалистика способствовала бы значительному сокращению сроков этого, наиболее распространенного, и часто проводимого криминалистических экспертиз, каковым является трасологическая экспертиза.

Для того чтобы сравнительная криминалистика выполнила эту миссию эффективна, возникает необходимость в качестве первоочередных задач на разработку вопросов классификации видов сравнительного исследовании используемых при производстве трасологических экспертиз. Этот вопрос, как явствует из страниц специальной литературы, рассмотрен слабо. На наш взгляд сравнительный метод при производстве трасологических экспертиз разделяется, прежде всего, по объекту исследования. Поскольку объектом сравнительного исследования при производстве трасологических экспертиз являются следы в узком смысле слово, они, то есть следы, как известно, делятся на статические и динамические, объемные и поверхностные, видимые и невидимые, локальные и периферические, термические и механические и наконец, бывают комбинированными.

Кроме этой классификации, произведенный на основе механизма образования следов, имеется традиционная классификация произведенная на основе слеодообразующих объектов. По этому принципу следы делятся на следы рук, следы ног, следы орудия взлома, следы транспортных средств, следы животных, следы ногтей и зубов и т.п.

Анализ, приведенных выше классификации следов и их сопоставления с характером сравнительного исследования позволяют сделать вывод о том, что сравнительного метода исследования при производстве трасологических экспертиз делить на различные виды целесообразно на основе деление следов на статические и динамические,

то есть на основе механизма образования следов. Следовательно, сравнительного метода исследования при производстве трасологических экспертиз можно делить на следующие группы:

- сравнительное исследование статических следов;
- сравнительное исследование динамических следов.

Под статическими следами понимаются такие следы, на которых признак «точка» следообразующего объекта отображается в виде «точки». Уместно отметить, что деление следов на «статические» и «динамические» сугубо условно, так как без механического движения следы не образуются.

Под динамическими следами понимаются такие следы на которых признак «точка» следообразующего объекта отображается в виде линий, трасса.

Сравнительное исследование статических следов, в свою очередь, в зависимости от характера техники сравнения, делится на:

- сравнительное исследование путем сопоставления;
- сравнительное исследование путем наложения;
- сравнительное исследование путем совмещения.

Сравнительное исследование динамических следов, в свою очередь делится на следующие виды:

- сравнительное исследование динамических следов путем сопоставления;
- сравнительное исследование динамических следов путем совмещения.
- сравнительное исследование динамических следов путем профилографирования.

Сущность сравнительного исследования статических и динамических следов при производстве трасологических экспертиз заключается в сопоставлении двух или более сопоставимых физических объектов.

а) Сравнительное исследование статических следов при производстве трасологических экспертиз.

Объектами сравнительного исследования статических следов при производстве трасологических экспертиз являются объемные, поверхностные, видимые и невидимые и локальные следы или их модели с одной стороны и с другой стороны сами подозреваемые следообразующие объекты или экспериментальные образцы данного следообразующего объекта, полученный специально для сравнительного исследования.

Сравнительное исследование статических следов могут быть проведены путем: - сопоставления самого статического следа непосредственно с самим следообразующим объектом;

- сопоставления статического следа с экспериментальным следом подозреваемого следообразующего объекта;

- сопоставления моделью статического следа непосредственно с следообразующим объектом;

- наложения диапозитива статического следа с диапозитивом следообразующего объекта;

- совмещения фотоотпечатки статического следа с фотоотпечаткой следообразующего объекта;

- оптического совмещения статического микроследа с микро следообразующим объектом.

При всех вышеназванных видах сравнительного исследования статических следов мысленное сравнение как родовых так индивидуально идентификационных признаков, а также статический след и следообразующий объект в целом пронизывает с начала и до конца процесса идентификационного исследования.

б) Сравнительное исследование динамических следов при производстве трасологических экспертиз.

Объектами сравнительного исследования динамических следов при производстве трасологических экспертиз являются, в отличие от статических, такие динамические следы как следы разреза, следы скольжения, следы сверления, следы распила и тому подобные отражения. Динамические следы в подобии статических следов могут быть объемные и поверхностные, видимые и невидимые, термические, механические и локальные.

Кроме того при сравнительном исследовании динамических следов при производстве трасологических экспертиз объектами

исследования, как правило являются и экспериментальные следы подозреваемых следообразующих объектов специально полученных для сравнительного исследования. Специфической особенностью сравнительного исследования динамических следов заключается в том, что при их проведения используется методика профилографирование исследуемых динамических следов и профилограф экспериментальных следов, полученных специально для сравнительного исследования.

Сравнительное исследование динамических следов при производстве трасологических экспертиз могут быть осуществлены путем:

- сопоставления динамического следа с самим следообразующим объектом;
- сопоставления динамического следа с экспериментальными следами подозреваемого объекта;
- совмещения фотоотпечатков динамического следа с фотоотпечатками экспериментальных следов следообразующего объекта;
- оптического совмещения самого динамического следа с экспериментальными следами подозреваемого объекта.
- сопоставления профилограммы динамического следа с профилограммой экспериментальных следов подозреваемых следообразующих объектов.

При проведении сравнительного исследования динамических следов серьезное внимание должно быть обращены на получение экспериментальных следов подозреваемого следообразующего объекта и их профилографирование.

В процессе проведения всех вышеназванных видов сравнительного исследование динамических следов с начала и до конца пронизывает мысленное сравнение.

Литература:

1. Словарь русского языка// Составитель С.И. Ожегов. Изд-е третье. М.: - 1953.
2. Словарь таджикского языка. В двух томах. Том 2. Изд-во: «Советская энциклопедия». М.: - 1969.

3. Белкин Р.С. Курс советской криминалистики. Том 1. М.: 1977.
4. Белкин Р.С. Общая теория советской криминалистики. Изд-во: Саратовского университета. 1986.
5. Тиле А.А., Шведов Г.В. Сравнительный метод в юридических дисциплинах. Изд. 2. М.: Высшая школа, 1978.
6. Грановский Г.Л. Моделирование в трасологии. Вопросы современной трасологии. // Сб. науч. трудов. № 36. М.: 1978.

Воҳидов Ҳ. С.

Анотатсия

Мафҳум ва намудҳои усули муқоисавии татқиқи пай

Дар мақола усулҳои татқиқи изҳои аз ҷиноят боқимонда, баҳри ошкорсозии ҷиноятҳо, инчунин ҷамъовариҳои далелҳо барои тафтишоти пешаки ва тафтишоти судӣ таҳлилу баррасӣ карда мешавад.

Воҳидов Ҳ. С.

Аннотация

Понятие и виды сравнительного метода исследования следов

В статье анализируются и рассматриваются методы исследования следов с целью раскрытия преступлений, собирания доказательств для предварительного расследования и судебных следствий.

Vohidov H. S.

Concept and types of comparative research method traces

In article is analyzed and considered methods of the study trace for the reason opening the crimes, gathering proof for preliminary investigation and judicial effect.

Раджабов М. Н. *

СТАТУС МЕЖДУНАРОДНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ: ЧАСТНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Калидвожаҳо: ташкилотҳои байналхалқӣ, шахси ҳуқуқии намуди махсус, шахси ҳуқуқии байналхалқӣ, маснунияти ташкилотҳои байналхалқӣ.

Ключивые слова: международные организации, юридическое лицо особого рода, международное юридическое лицо, иммунитет международных организаций.

Keywords: international organization, persons juridical of specific, international persons juridical, immunity of international organizations

Проблемы частно - правового статуса международных организаций частично рассматриваются в юридической литературе. Сложность теоретических и практических проблем частно-правового аспекта статуса международных организаций проявляется в том, что в их регулировании применяются нормы международного публичного и международного частного права. Поэтому анализировать данный вопрос можно только после рассмотрения учредительных актов и внутренних правил международных организаций, практики их участия в международных отношениях невластного характера, а также норм национального законодательства и международного права.

Правовой основой частно-правового статуса международной организации является его учредительный акт. А учредительный акт определяет участие международных организаций в гражданско-правовых отношениях как юридического лица, поскольку в уставах таких международных организаций как ВПС и МСЭ не закреплено положение о статусе их как юридического лица в частно-правовых отношениях. Однако практика показывает, что они в гражданско-правовых отношениях вступают как юридическое лицо. А в уставах других международных организаций, таких как МОТ (ст.39), МБРР (ст.7), МАГАТЭ (ст.146), МВФ (ст.9) закреплено положение о статусе юридического лица в частно - правовых отношениях.

*Зав. кафедрой международного права юрид. ф-та ТНУ, к.ю.н., доцент.

В гражданском законодательстве Республики Таджикистан (далее РТ) отсутствует положение о том, что международная организация в гражданских правоотношениях выступает как юридическое лицо, поскольку в ст. 235 ГК РТ признается их статус как субъекта права собственности. Это свидетельствует о том, что гражданское законодательство признает участие международных организаций в имущественных отношениях.

Только законодательство США и Великобритании признает статус международных организаций в качестве юридического лица на своей территории.

Таким образом, статус международных организаций как юридического лица базируется в основном на учредительных актах (кроме законодательства США и Англии), а дальнейшее развитие их частно-правового статуса как юридического лица не определено в национальном законодательстве. Поэтому профессор В.А. Канашевский пишет, что «международная организация выступает в гражданском обороте на территории России в качестве самостоятельного вида юридического лица в дополнение к существующим организационно-правовым формам юридических лиц».¹ А Ж.И. Седова в качестве организационно-правовых форм международных организаций как юридического лица называет «унифицированную организационно-правовую форму. Потому, что во-первых, созданием международных организаций как юридического лица на основе норм международного публичного права, во-вторых, целью создания – удовлетворением общих межгосударственных интересов, и в третьих, осуществлением деятельности (в том числе коммерческой) во благо человечества в целом. ... и в зависимости от того, в силу какого международного договора создано юридическое лицо, унифицированная правовая форма юридического лица международных организаций может быть универсальной и региональной»².

Таким образом, возникает вопрос, чем отличаются международные организации как юридические лица от обычных юридических лиц.

Во-первых, юридическое лицо подлежит государственной регистрации и его деятельность в основном направлена на извлечение прибыли, это характерно для коммерческих организаций, а целью

¹ См.: Канашевский В.А. Внешнеэкономические сделки: основные регуляторы, их соотношение и взаимодействие: Автореф.дисс...докт.юрид.наук. –М., 2009. –С.51.

² См.: Седова Ж.И. Международное юридическое лицо как субъект международного частного права: Дисс. .. канд.юрид.наук. –М., 2001. –С. 36-37.

международных организаций как юридического лица не является извлечение прибыли, и они не подлежат какой-либо государственной регистрации.

Во-вторых, юридическое лицо может быть ликвидировано по решению учредителей или решению суда, а такое положение не распространяется на международные организации как юридические лица. В-третьих, учредитель юридического лица в основном является физическим лицом, а учредителем международных организаций как юридическим лицом является исключительно государство.

В-четвертых, «представительства международных организаций обладают самостоятельным гражданско-правовым статусом, не сводимым ни к статусу учредителей международной организации, ни к статусу представительств юридических лиц по гражданскому законодательству».³

В-пятых, правовая основа создания и деятельности юридического лица характерна только для определенного правопорядка, т.е. национального законодательства. Учёные – международники, такие как Г.В. Игнатенко, Т.М. Ковалева, М.Н. Копылов, С.А. Малинин, В.Я. Суворова, существование международных организаций как юридического лица называют специфической стороной статуса международных организаций».⁴

Поддерживает такую же точку зрения Ж.И. Седова и считает, что «все публичные субъекты вступают в частные правоотношения – как одна из сторон их правового статуса».⁵

Кроме того, она в качестве основных признаков юридического лица международных организаций включает статус международного юридического лица и унифицированную организационно-правовую форму».⁶ Другие группы учёных, таких как Т.Н. Нешатаева, В.П. Звекон, Л.П. Ануфриева, Н.Ю. Ерпылева, И.В. Гетьман-Павлова участие международных организаций в гражданско-правовых отношениях называют «юридическим лицом особого рода - или международным юридическим лицом». Профессор А.Я. Капустин согласен с тем, что международные организации являются юридическими лицами особого рода - международными юридическими

³ См.: Канашевский В.А. Указ.соч. –С.52.

⁴ См.: Международных организаций: Учебник /Под ред. И.П. Блищенко. –М.: РУДН, 1994. –С.21.

⁵ См.: Седова Ж.И. Указ.соч. –С.34.

⁶ См.: Седова Ж.И. Указ.соч. –С.34-36.

лицами ... а также, считает, что необходимо «добавить, что в ряде случаев, при отсутствии соглашения международных организаций с каким – либо государством – не членом этой международной организации приоритет в признании международных организаций субъектом национального права будет принадлежать законодательству соответствующего государства».⁷

В таком случае статус международных организаций как субъекта международного права имеет двойственный характер, т.е. частно-правовой статус международных организаций как юридического лица тесно связан с его публично-правовым статусом и действует в его рамках. Принято считать, что личный закон международных организаций как субъектов частно-правовых отношений с иностранным элементом определяется на основе теории оседлости, т.е. международная организация считается юридическим лицом права того государства, на чьей территории расположена её штаб-квартира, например, ООН - юридическое лицо штата Нью-Йорк, МВФ – юридическое лицо федерального округа Колумбия (США), НАТО – юридическое лицо бельгийского права, СНГ – юридическое лицо белорусского права, ЮНЕСКО – юридическое лицо французского права и т.д.

При этом надо признать, что гражданская правосубъектность международных организаций не может определиться на конкретном национальном правопорядке, потому что в таком случае на территории других государств эта международная организация выступает как иностранное юридическое лицо, а статус иностранных юридических лиц определяется на основании нормы иностранного права, т.е. тогда личным законом международных организаций как юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо было учреждено, тогда это противоречит природе международных организаций. И это является специфическим характером международных организаций как юридического лица, которые отличаются от обычных юридических лиц учреждением по национальному законодательству. Все это свидетельствует о том, что международные организации как участники частноправовых отношений не являются полным юридическим лицом в соответствии с национальным законодательством, поскольку учредительные акты и отдельные законодательства страны признают за международными организациями статус юридического лица.

Специфический характер международной организации в гражданских правоотношениях проявляется в том, что она как

⁷ См.: Капустин А.Я. Международные организации в глобализирующемся мире: Монография. –М.: РУДН, 2010. –С. 258-259.

юридическое лицо особенного характера создается на основе норм международного публичного права для удовлетворения общих межгосударственных интересов и эти общие интересы состоят в недопустимости контроля над ней со стороны какого-либо государства члена.⁸

Таким образом, учредительные акты (международные договоры) являются основой создания и деятельности международных организаций как юридического лица. Следующие правовые основы определяют деятельность международных организаций как юридического лица: Соглашения о штаб-квартирах, заключаемые международными организациями и принимающим государством. Например, в Соглашении о штаб-квартире ООН от 26 июня 1947г. предусмотрен её иммунитет от юрисдикции и судопроизводства США. А также в разделе 7 Соглашения предусматривается, что американское законодательство может применяться к сделкам ООН только в том случае, если оно не противоречит внутренним правилам указанной организации. Кроме того, в Соглашении 1947 г. предусмотрены меры по защите собственности ООН из-под действия прямого налогообложения.

Таким образом, в практике допускается применение национального законодательства к тем или иным вопросам, не урегулированным внутренними правилами международных организаций, т.е. внутренние правила международных организаций являются правовой основой их частно-правового статуса. До 60-годов XX века к частно - правовым отношениям с участием ООН было оговорено о применимом законодательстве государства, а практика последних лет показывает, что частно-правовой статус международных организаций избегает подчинения национальному законодательству. Поэтому в международно-правовых актах международных организаций, где не содержатся нормы, указывающие на гражданско-правовые соглашения с участием международных организаций, применяется правовая система конкретного государства. А все эти проблемы рассматриваются на основе внутренних правил международных организаций.

Но это не означает, что практика не знает применения национального законодательства при регулировании частно-правового статуса международных организаций.

⁸ См.: Нешатаева Т.Н. Межправительственная организация как субъект международного частного права // Журнал международного частного права. 1993. №2. С.28.

Например, на основе «принципа автономии воли» могут привлекаться к регулированию гражданско-правовых отношений с участием международных организаций нормы национального законодательства.

Можно сказать, что международные организации «в гражданско-правовых отношениях международного характера вступают как юридические лица особого рода – международные юридические лица, обладающие международными иммунитетами и создающие собственные правила, направленные на урегулирование такого рода отношений».⁸

По своей природе международные организации Л.Н. Галенская и С.А. Малинин разделили на два типа. «Во-первых, межгосударственные организации публично-правового характера. Во-вторых, межгосударственные организации частного-правового направления их деятельности. А межгосударственные организации публично-правового характера вступают субъектами международного частного права, но их деятельность в этой области носит как бы вспомогательный характер. В то же время публично-правовые функции межгосударственных организаций частного-правового характера весьма ограничены, или вообще отсутствуют».⁹ В общей форме рассмотрена деятельность межгосударственных организаций публично-правового характера как субъект частных-правовых отношений, а деятельность межгосударственных организаций частного-правового характера, таких как Гагская конференция по международному частному праву, Международный институт по унификации частного права (УНИДРУА), Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ), которая направлена на унификацию норм международного частного права, осуществляется на основе многосторонних договоров, типовых (модельных) правил, руководств, общих условий и т.д.

Например, «в рамках Гагской конференции по международному частному праву были приняты конвенции: по вопросам гражданского процесса 1954 г.; о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам 1965 г.; о сборе за границей доказательств по гражданским и уголовным делам 1970 г., а

⁸ См.: Нешатаева Т.Н. Межправительственная организация как субъект международного права // Журнал международного частного права. 1993. № 3. С. 24-25.

⁹ См.: Энциклопедия международных организаций: В 3-х томах. Том 1. Международные межправительственные организации /Под ред. проф. Л.Н.Галенской, проф. С.А. Малинина. СПб.: Изд-во юридического факультета С.Петербург. ун-та, 2003. С. 2-3.

также Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов 1961 г.

А в рамках УНИДРУА разработаны и приняты: Конвенция о единообразном законе о заключении договоров международной купли-продажи товаров (г.Гаага, 1964 г.); Международная конвенция о туристическом контракте (г.Брюссель, 1970 г.); Конвенция о единообразном законе о форме международного завещания (г. Вашингтон, 1973 г.); Конвенция о представительстве в международной купле-продаже товаров (г. Женева, 1983 г.); Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге (г.Оттава, 1988 г.); Конвенция УНИДРУА о международном факторинге (г.Оттава, 1988 г.) и др.

А ЮНСИТРАЛ подготовила: Конвенцию об исковой давности в международной купле-продаже товаров (г. Нью-Йорк, 1974 г.) и Протокол к ней 1980 г., Конвенцию о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (г.Нью-Йорк, 1958 г.), а также типовые законы ЮНСИТРАЛ: о международном торговом арбитраже 1985 г.; о закупках товаров (работ) и услуг (1994 г.); о международных кредитовых переводах (1992 г.); об электронной торговле (1996 г.); о трансграничной несостоятельности (1997 г.); об электронных подписях (2001 г.)».¹⁰

Таким образом, можно признать, что частно-правовой статус международных организаций формируется на основе норм международного права и тесно связано с их публично-правовым статусом, а их участие в гражданско-правовых отношениях называется юридическим лицом, и его деятельность направлена на достижение унификации норм международного частного права.

Литература:

- 1.Капустин А.Я. Международные организации в глобализирующемся мире: Монография. –М.: РУДН, 2010;
- 2.Международных организаций: Учебник /Под ред. И.П. Блищенко. – М.: РУДН, 1994.;
- 3.Энциклопедия международных организаций: В 3-х томах. Том 1. Международные межправительственные организации /Под ред. проф. Л.Н.Галенской, проф. С.А. Малинина. СПб.: Изд-во юридического факультета С.Петербур. ун-та, 2003;

¹⁰ См.: Звеков В.П. Международное частное право: Учебник. –М., Юрист, 2004. –С.100-103.

4.Канашевский В.А. Внешнеэкономические сделки: основные регуляторы, их соотношение и взаимодействие:

Автореф.дисс...докт.юрид.наук. –М., 2009;

5.Седова Ж.И. Международное юридическое лицо как субъект международного частного права: Дисс. . канд.юрид.наук. –М., 2001.

Рачабов М.Н.

Аннотатсия

Вазъи ҳуқуқии ташкилотҳои байналхалқӣ: ҷанбаҳои ҳуқуқӣ- хусусӣ.

Дар мақола ҷанбаҳои ҳуқуқӣ - хусусии вазъи ҳуқуқии ташкилотҳои байналхалқӣ ва ҳамчунин асосҳои ҳуқуқии иштироки онҳо дар муносибатҳои байналхалқӣ-граждани таҳлилу баррасӣ карда мешавад.

Раджабов М.Н.

Аннотация

Статус международных организаций: частно-правовой аспект.

В статье рассматриваются проблемы частно-правового аспекта статуса международных организаций, а также анализируются правовые основы участия международных организаций в гражданско-правовых отношениях.

Rajabov M. N.

The summary

The Status international organization: private-legal aspect.

The article deal with the problem of aspect of private of law, the status of international organization, analysis their legal basis and participation of international organization in civil law relation.

Абдуджалилов А.*

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ
СОБСТВЕННОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН:
АСПЕКТ ИНТЕРНЕТА**

Калидвожаҳо: моликияти зеҳнӣ, Интернет, танзими ҳуқуқӣ, қонун.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, Интернет, правовое регулирование, закон.

Keywords: intellectual property, Internet, regulation, law.

Начало третьего тысячелетия в истории человечества характеризуется проистеканием глобальных процессов в экономике, политике, культуре, массовом сознании. Многие классические понятия в экономике и праве – товар, деньги, материальное производство, собственность, - теряют свое первоначальное значение и в общей экономической и правовой системе отходят на второй план. Современное общество больше называют «постиндустриальным», в котором материальное производство уступает свое место духовному, и решающим в экономической системе ценностей становятся не товар, не деньги, а информация. И в этом обществе, насыщенном знаниями и информацией, граница между «твоим» и «моим» становится всё менее четкой и всё более непостижимой.¹

Результаты интеллектуальной деятельности человека в XX веке стали одним из важнейших факторов, определяющих экономическое развитие и соответственно положение государства в международном сообществе. С переходом к постиндустриальному обществу экономические показатели развития страны начали в большей степени зависеть не от сферы материального производства, а от производства нематериальных благ, большинство из которых носит информационную природу².

Информация сегодня рассматривается как правовое явление, экономический ресурс и обладатель этой информации так же, как и

*ВНС Института философии, политологии и права АН. РТ, канд. юрид. наук.

¹См.; Д.Ходжсон. Социально – экономические последствия прогресса знаний и нарастания сложности. // Вопросы экономики, № 8, 2001. С. 38

² См.;Климович Е. С., Тищенко В. Г. Интеллектуальная собственность: суждения, полемика, проблемы и предложения. // Закон и право, № 10, 2001. С. 41-48

собственник материальных ценностей, нуждается в правовой защите.³ Поэтому отдельной проблемой современной цивилистики в последнее время стала проблема интеллектуальной собственности.

Под интеллектуальной собственностью современное гражданское право понимает совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера, возникающих в отношении ряда нематериальных объектов - результатов интеллектуальной, творческой деятельности и средств индивидуализации.⁴

Примерно такая же дефиниция интеллектуальной собственности приведена в ст. 1125 ГК РТ.⁵

Интеллектуальная собственность охватывает четыре отдельных и четко различающихся типа неосязаемой собственности – патенты, товарные знаки, копирайты и секреты производства. Интеллектуальная собственность имеет немало общих черт с реальной и личной собственностью, хотя в отличие от собственности она, как отмечено, часто «неосязаема» (например, компьютерная программа). К примеру, интеллектуальная собственность является активом, и в этом качестве её можно продавать, покупать, лицензировать, обменивать или отдавать безвозмездно, как любую другую форму собственности. Кроме того, владелец интеллектуальной собственности имеет право запретить неправомерное использование или продажу данной собственности. Объекты интеллектуальных прав или интеллектуальной собственности всегда имеют нематериальный характер, в силу чего соответствующие интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражен объект интеллектуальной собственности, а передача такого носителя не означает перехода прав на объект интеллектуальной собственности.⁶

Главная же особенность объектов интеллектуальной собственности, в отличие от предметов вещного права, заключается в представлении им со стороны государства специальной охраны,

³ См.; Гаюров Ш.К. Личное информационное право граждан: проблемы гражданско-правового регулирования в Республике Таджикистан. М.: Спутник. 2010. С.22-27.

⁴ См.; Право интеллектуальной собственности// Под ред. Близнеца А.И. М.: Проспект. 2013. С.3

⁵ ГК РТ. Часть III. Душанбе. 2005. С.46

⁶ См.; Право интеллектуальной собственности. Под ред. Близнеца А.И. М.: Проспект. 2013. С. 8

выраженной в форме исключительного права. В отличие от обычных товаров, результаты интеллектуальной деятельности очень уязвимы, как только они становятся известны широкому кругу лиц. Без государственной охраны они могут быть присвоены каждым, кто имеет необходимые средства для их использования в целях извлечения прибыли. Отсутствие гарантированной охраны означало бы, что лица, вложившие определенные средства в разработку интеллектуальной собственности, не смогли бы окупить свои затраты и вследствие этого не были бы заинтересованы в такой деятельности. В целом институт исключительного права стимулирует развитие в обществе художественного творчества и научно-технического прогресса⁷.

Роль интеллектуальной собственности в экономическом развитии невозможно переоценить. На сегодняшний день она стала главным ресурсом всех государств. В экономически развитых странах динамика роста продаж интеллектуальных продуктов существенно повышает аналогичные показатели для других видов товаров и услуг. Например, объем мировой торговли лицензиями на право использования различных объектов интеллектуальной собственности ежегодно увеличивается на 12%, в то время, как темпы роста мирового промышленного производства не превышают 2,5 – 3% в год. Поэтому стало аксиомой, что в третьем тысячелетии главным стимулом развития экономики будут не природные ресурсы, которые исчерпаемы, а именно результаты интеллектуальной деятельности.

Надлежащая защита государством интеллектуальной собственности путем введения эффективных законов в настоящее время – это не только защита авторских прав в его обыденном понимании. Оно сулит и немалые экономические выгоды. К примеру, с тех пор, как выяснилось, что Бразилия будет обеспечивать патентную охрану фармацевтических препаратов, международные фармацевтические компании объявили об инвестировании в эту страну в общей сложности 486 миллионов долларов США⁸.

Нынешний спектр проблем, связанных с управлением интеллектуальной собственностью в РТ в значительной степени

⁷ См.; Ерёменко В. И. Гражданский кодекс Российской Федерации и интеллектуальная собственность // Государство и право, 2003, № 1. С. 37

⁸ Введение в права интеллектуальной собственности. Вена, 2000. С.29

объясним исторически сложившимся отношением к собственности. В советский период нашей истории интеллектуальная собственность как явление существовала, но практически вся принадлежала государству. Проблема правовой защиты научно – технических и технологических достижений, равно и товарных знаков и знаков обслуживания, не возникала. Тем временем, в мире появились новые международные стандарты в области интеллектуальной собственности. Они закреплены в таких международных договорах, как Соглашение по торговым аспектам интеллектуальной собственности, действующее в рамках Всемирной торговой организации, Договор о патентном праве и Договор о законах по товарным знакам, заключенные в рамках Всемирной организации интеллектуальной собственности.

К усилению охраны и коммерческого использования объектов интеллектуальной собственности подталкивает и факт вступления РТ в Всемирную торговую организацию, поскольку в рамках ВТО достаточно серьезное внимание уделяется торговым аспектам прав интеллектуальной собственности.

Тем временем в повседневную жизнь граждан РТ стремительно вошел Интернет – первоначально как удобное коммуникативное средство, вне поля, чьих либо коммерческих, политических и общественных интересов, постепенно превращаясь в колоссальный информационный мегаресурс. По данным на конец 2011 года, количество пользователей Интернета составило 2,3 миллиарда человек – каждый третий житель планеты.⁹

Не удивительно, что по мере роста масштабов использования Интернет усложняются и проблемы, связанные с возможностью несанкционированного доступа и использования услуг, и бесконтрольного распространения информации, приводящего к нарушению чужих прав на интеллектуальную собственность. Распространенной стала практика рассылки спама (нежелательной информации) из взломанного почтового ящика пользователя, используя его логотип. Уже зарегистрированные товарные знаки используются в качестве адресных наименований серверов информационных узлов в сети. Это делается намеренно для притока пользователей в данный адрес. Технологические возможности Интернет создали серьезные

⁹ <http://ru.wikipedia.org/w/index>.

проблемы в области охраны авторских прав, поскольку электронное копирование и распространение информации стали обычным делом. Обязательное основание для защиты авторских прав – фиксация идеи в вещественном виде. Современная техника фиксирует информацию в цифровом виде. Внепространственность – один из свойств Интернета – сводит на нет такие фундаментальные правовые понятия, как «место», «территория», «суверенитет». Поэтому некоторые скептики вообще не верят в защиту прав авторов в Интернете: «Защита интеллектуальной собственности в Интернете – это проблема, которая выдумана».¹⁰

Объектом авторского права, как известно, является всякое самостоятельное произведение интеллектуального труда человека в области литературы и искусства, закрепленное в определенной внешней форме, доступной восприятию человека. Авторское право охраняет не сам творческий процесс, а его результат – произведение интеллектуальной деятельности, поскольку ему придана определенная форма. Авторское право, таким образом, представляет собой исключительное право автора на свое произведение – право, в котором сочетаются как личные, так и имущественные элементы.

Результатом творческого процесса не обязательно может быть законченный, начисто переписанный текст произведения. Литературоведение оперирует понятием «автограф» (от греческого *avtos* – сам и *grapho* – пишу) как собственноручной рукописи писателя или собственноручной подписи под документом. Автограф имеет значение как подлинный документ, удостоверяющий и выражающий точную мысль автора (точнее, чем типографское воспроизведение, где возможны неправильное чтение, ошибка и опечатка). Научная или литературная рукопись, снабженная собственноручными поправками, вскрывает процесс творчества автора и служит предметом изучения со стороны исследователей. Отсутствие автографов и черновиков привели к спорам о подлинном авторстве ряда произведений Шекспира и Шолохова.

¹⁰ Ивлев.А. <http://www/kadis/spb/ru> «Право, Интернет, Реальность»

В этом плане создание объектов интеллектуальной собственности в Интернете сопряжено с рядом спорных моментов, которые могут возникнуть при определении авторства.

Если процесс создания литературного произведения состоит из последовательного нанесения на бумагу определенных букв, по окончании которых этот материальный объект немедленно (в силу исключительного права автора) становится объектом охраны авторского права даже в состоянии черновика, то процесс создания того же произведения в компьютере состоит из последовательных изменений физической структуры электронного поля компьютера с последующей фиксацией этих изменений в виде отдельного файла в жестком диске процессора. В дальнейшем этот файл будет существовать в виртуальном состоянии до момента его материализации через активизацию набора программ принтера переводом на бумажный носитель. Таким образом, если раньше черновик произведения также попадал в разряд объектов, защищаемых авторским правом как доказательство творческого процесса, в виртуальном пространстве понятие «черновик» отсутствует. В файловой структуре компьютера невозможно существование вариантов произведения; любые изменения, сохраненные в памяти компьютера, уже необратимы.

В этой связи, для того, чтобы какое – либо произведение стало в Интернете объектом авторского права, необходимо, чтобы автор доказал, что это произведение было образовано на его компьютере и находится в его сайте. Раньше, когда в случае спора об авторстве, какого – либо произведения идентифицирующим признаком служил почерк автора и черновик произведения, то сейчас, поскольку текст появляется сразу в виртуальном пространстве, он лишен каких – либо идентифицирующих признаков, кроме, единственно, его существования в компьютере автора. Поэтому, в отличие от рукописи, произведение, набранное и сохраненное в памяти компьютера или другого материального носителя, не становится объектом защиты авторского права: оно становится таковым только тогда, когда файл, в котором находится это произведение, вносится в сайт, находящийся в сети Интернет и с этого момента становится предметом обозрения пользователей Интернета. На сегодня эти «тонкости» копирайта находятся вне правового поля.

Таким образом, сосуществуя в правовом государстве без четких законодательных нормативов, пространство для безграничной и бесконтрольной передачи данных превратилось в определенную человеческую деятельность, обособленную в процессе разделения труда и направленную на получение прибыли. Соответственно, эта деятельность имеет правовую природу, и нуждается в правовом осмыслении. В международно-правовом аспекте такая работа уже идет достаточно активно. К примеру, согласно ст. 9.1. Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, ввод охраняемого произведения в компьютерную систему (Интернет) представляет собой воспроизведение этого произведения на машиночитаемом носителе, и должен охраняться согласно закону об авторском праве. Но, поскольку Интернет по своей природе не вписывается в традиционный понятийный аппарат, которым обычно законодатель пользуется для регулирования общественных отношений, и представляет собой так называемый «полярный концепт» к существующей правовой системе, независимо от её типологии, таджикский законодатель либо отвергает проблему интернет-права, либо крайне осторожен в её правовом регулировании.

Т.Д. Дзагоев справедливо отмечает: «Проблемы правового регулирования отношений с использованием сети Интернет обусловлены, в первую очередь, особыми свойствами сети. Интернет является особым публичным пространством, и в силу этого требует специального правового регулирования»¹¹.

Проблемы интеллектуальной собственности в Интернете для отечественной юриспруденции, в свете изложенного, являются новыми, мало разработанными, рельефно обозначенными в главе 57 третьей части ГК РТ. Правовую базу интеллектуальной собственности в РТ на сегодняшний день составляют, кроме названной главы ГК, Закон РТ «Об авторском праве и смежных правах» от 13 ноября 1998 года и Закон РТ «О товарных знаках и знаках обслуживания» от 05 марта 2007 года, которые по своему содержанию не охватывают весь комплекс вопросов, связанных с проблемами интеллектуальной собственности, и

¹¹ Дзагоев Т.В. Гражданско-правовые нарушения в результате мошеннических действий с использованием глобальной информационной сети Интернет в современном информационном обществе. Дисс. канд.юр.наук. Владикавказ.: 2010. С.4.

кроме того, в некоторых позициях нуждаются в дополнениях и изменениях.¹² Отметим, что закон «Об авторском праве и смежных правах» охватывает только вопросы правового регулирования прав авторства на литературные, музыкальные произведения, живопись, кинопродукцию, которые сегодня в праве интеллектуальной собственности охватываются единым термином «копирайт». Принятый в 1998 году УК РТ статьей 275 ввел уголовную ответственность за незаконное использование товарного знака, знака обслуживания, фирменного наименования и наименования места происхождения товаров.¹³ Понятия «фирменное наименование» и «наименование места происхождения товаров», таким образом, существуют не в гражданском, а в уголовном законодательстве. Точно таким же образом не решает всех проблем интеллектуальной собственности принятый в настоящее время Закон РТ «Об изобретениях», так как он является частью обширной проблематики, связанной с интеллектуальной собственностью. Вопросы мест происхождения товаров и секретов производства закон не предусматривает, так как, урегулировав в какой – то мере вопросы правовой охраны изобретений (иными словами – патентного права), он в силу своей специфичности не смог включить в себя вопросы, касающиеся правовой охраны секретов производства. А ведь фирменное наименование, товарный знак и определение места производства товаров как правовые институты гражданского права относятся к группе особых общественных отношений, являющихся нематериальными средствами индивидуализации товаровладельцев и товаров, которые могут быть результатами творческой деятельности, или, говоря иначе, относятся к так называемым «правам промышленной собственности». В других же странах, например в России, этот круг правовых проблем урегулирован отдельным законом «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», причем понятие «фирменное наименование» как наименование, под которым предприниматель выступает в гражданском обороте, отделено от понятия «товарный знак». Безусловным их отличием является то, что с помощью товарного знака идентифицируется не сам субъект экономической деятельности, а

¹² Ахбори Маджлиси Оли РТ. 1998. № 23-24. С.159; Ахбори Маджлиси Оли РТ. 2007. № 3.

¹³ УК РТ. Душанбе. 2004. С.336

производимые им товары или оказываемые услуги. А установление точного места производства товаров влечет за собой определенные Законом РТ «О таможенном тарифе» меры тарифного или нетарифного регулирования в отношении экспортируемых или импортируемых товаров. Отдельно отметим проблему доменных имён, которых современная правовая наука относит к товарным знакам.¹⁴

Таким образом, правовое регулирование проблем интеллектуальной собственности в законодательстве РТ в настоящее время осуществляется только частично и в пределах названных выше законов. Положения раздела V ГК РТ в недостаточной мере приспособлены к решению вопросов, возникающих в связи с использованием результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации в электронно-цифровой форме Интернете. Раздел не содержит понятийный аппарат, без которого закон становится трудным в использовании. Вне сферы правового регулирования остаются проблемы правовой охраны фирменных наименований субъектов экономической деятельности, секретов производства и особо - нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности (топологии интегральных микросхем, ноу-хау и др.), которые в совокупности с копирайтами и патентным правом и составляют понятие «интеллектуальной собственности».

Совершенно очевидно, что весь комплекс правовых проблем, связанных с понятием «интеллектуальная собственность» не может рассматриваться в рамках Гражданского кодекса, законов «Об авторском праве и смежных правах» и «Об изобретениях». Сегодня возникает необходимость в принятии концептуального закона «Об интеллектуальной собственности», в котором бы нашли свое отражение современные представления проблемы интеллектуальной собственности, возникающие в Интернете, патентных взаимоотношениях, проблемах использования товарных знаков, знаков – аналогов и т.п. Архитектонику закона должны составить достаточно подробные правовые положения, полностью раскрывающие суть всех десяти понятий объектов интеллектуальной собственности, приведенные в ст. 1126 ГК РТ.

¹⁴ См.; Агеенко А.А. Соотношение прав на доменное имя и товарный знак в США: Дис. канд. юр. наук. М.: 2002, Немец Ю.Л. Наименование домена в Интернете – новый объект права собственности. Дис. канд.юр.наук. М.: 2002.

Такая необходимость диктуется ещё и другими факторами.

В настоящее время, с процессом неизбежного вхождения Таджикистана в общую систему мирохозяйственных связей, использования мирового информационного пространства в экономических целях, отечественная юриспруденция сталкивается по крайней мере с двумя крупными правовыми проблемами.

Первая из них – это использование объектов интеллектуальной собственности (копирайтов, патентов, товарных знаков, доменных имён, нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности), однозначно принадлежащих иностранному физическому или юридическому лицу и связанные с нею проблемы авторства. Отсутствие механизмов наложения юридической ответственности за пользование интеллектуальной собственностью в законодательстве РТ может повлечь за собой совершение преступлений с использованием виртуального пространства, занятого таджикскими провайдерами. Самый простой пример – это продажа научных трудов таджикских ученых в необъятном пространстве Интернет без их согласия.¹⁵

Вторая – это необходимость правового регулирования вопросов, возникающих в результате столкновения двух или нескольких правовых

систем по проблемам интеллектуальной собственности, по которым имеются резкие противоречия или противоположные подходы по решению одной и той же проблемы. Поэтому разработка проблем интеллектуальной собственности в связи с использованием мирового информационного пространства и продуктов интеллектуальной собственности иностранных физических и юридических лиц в законодательном аспекте представляется актуальной темой, исследования по которым в РТ проводились недостаточно.

Разработка и принятие концептуального Закона РТ «Об интеллектуальной собственности», таким образом, является следствием настоятельной необходимости системных преобразований законодательства РТ по вопросам интеллектуальной собственности. Отечественное законодательство должно быть дополнено современными взглядами на эту проблему. Разработка такого закона продиктована,

¹⁵ См., например: <http://discollection.ru>

помимо восполнения пробелов и недостатков в правовом регулировании, необходимостью приведения их в соответствие с международными договорами, в которых Таджикистан участвует или намеревается участвовать, а также восприятия передового опыта других стран в этой сфере правового регулирования. Закон с более совершенной конструкцией в области охраны авторских прав позволит создать благоприятные организационные, правовые и экономические условия для стимулирования создания, получения правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности, соблюдения баланса прав и законных интересов участников правоотношений в этой области. Тем самым он будет способствовать повышению эффективности действий государственной власти при решении задач социально-экономического развития Таджикистана и её интеграции в мировую экономику.

Ещё одной целью принятия Закона «Об интеллектуальной собственности» является дальнейшее сближение правового регулирования в сфере интеллектуальных прав с международными стандартами.

Гармонизация материального права интеллектуальной собственности с требованиями основных международных договоров и соглашений, кроме того, позволит во многом облегчить решение гражданских правовых споров между субъектами двух или нескольких юрисдикций по вопросам интеллектуальной собственности. Эффективность гармонизации законодательства об интеллектуальной собственности непосредственно отразится на состоянии правовой охраны авторов и правообладателей в РТ, а также на инвестиционной привлекательности нашей экономики.

Литература:

1. Агеенко А.А. Соотношение прав на доменное имя и товарный знак в США: Дис. канд. юр. наук. М.: 2002.
2. Гаюров Ш.К. Личное информационное право граждан: проблемы гражданско-правового регулирования в Республике Таджикистан. М.: Спутник. 2010. С.22-27.
3. Немец Ю.Л. Наименование домена в Интернете – новый объект права собственности. Дис. канд.юр.наук. М.: 2002.

4. Е.С.Климович, В.Г.Тищенко. Интеллектуальная собственность: суждения, полемика, проблемы и предложения. «Закон и право», № 10, 2001.
5. Право интеллектуальной собственности. Под ред. Близнаца А.И. М.: Проспект. 2013.
6. В.И.Ерёменко. Гражданский кодекс Российской Федерации и интеллектуальная собственность. Государство и право, 2003, № 1.
7. Введение в права интеллектуальной собственности. Вена, 2000.
8. Дзагоев Т.В. Гражданско-правовые нарушения в результате мошеннических действий с использованием глобальной информационной сети Интернет в современном информационном обществе. Дисс. канд.юр.наук. Владикавказ.: 2010.
9. Д.Ходжсон. Социально – экономические последствия прогресса знаний и нарастания сложности. «Вопросы экономики», № 8, 2001.

Абдухалилов А.

Анотатсия

**Танзими ҳуқуқи моликияти зеҳнӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон:
ҷиҳати Интернет**

Вазъи имрӯзаи танзими ҳуқуқи моликияти зеҳнӣ дар Тоҷикистон ҳамчун падидае, ки ҳама масъалаҳои ҳуқуқи ин соҳаро дар бар намегирад, тавсиф додан мумкин аст. Масъалаи моликияти зеҳнӣ дар Интернет бошад, қонунгузори тоҷик ин масъаларо ё инкор мекунад, ё дар танзими ҳуқуқи он хеле эҳтиёткор аст. Таҳия ва қабули Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи моликияти зеҳнӣ» заминаи тағироти қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон оид ба масоили моликияти зеҳнӣ бояд бошад. Қонунгузори ҷумҳурӣ бо мувофиқ ба замони имрӯза мукамал карда шавад.

бдуджалилов А.

Аннотация

**Правовое регулирование интеллектуальной собственности в
Республике Таджикистан: аспект Интернета**

Современное состояние правового регулирования интеллектуальной собственности в Таджикистане можно охарактеризовать как

сегментарное, не охватывающее весь спектр правовых проблем в этой области. Что касается проблемы интеллектуальной собственности в интернете, таджикский законодатель либо отвергает проблему интернет-права, либо крайне осторожен в её правовом регулировании. Разработка и принятие концептуального Закона Республики Таджикистан «Об интеллектуальной собственности» является следствием настоятельной необходимости системных преобразований законодательства Республики Таджикистан по вопросам интеллектуальной собственности. Отечественное законодательство должно быть дополнено современными взглядами на эту проблему.

Abdujalilov A.

The summary

Legal regulation of intellectual property the Tajikistan: aspect of the Internet

The current state of the legal regulation of intellectual property in Tajikistan can be described as segmental, not covering the whole range of legal issues in this area. On the issue of intellectual property on the Internet, Tajik law or denies Internet law issue, or extremely cautious in its legal regulation. Development and adoption concept of the Law of Republic Tajikistan "On Intellectual Property" is a consequence of the urgent need for systemic reform legislation of the Republic Tajikistan on intellectual property issues. Domestic legislation must be complemented by a modern outlook on the problem.

Масиев У.*

К ВОПРОСУ О ПРАВОВОЙ ОСОБЕННОСТИ ДОБРОВОЛЬНОЙ И ПРИНУДИТЕЛЬНОЙ ЛИКВИДАЦИИ КОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ

Калидвожаҳо: хусусияти ҳуқуқи барҳамдиҳӣ, барҳамдиҳии ихтиёрӣ, барҳамдиҳии маҷбурӣ, ташкилоти тичоратӣ, шахси ҳуқуқӣ.

Ключевые слова: правовая особенность ликвидации, добровольная ликвидация, принудительная ликвидация, коммерческие организации, юридическое лицо.

Keywords: Legal features liquidation, voluntary liquidation, compulsory liquidation, business organizations, legal entities.

Актуальность написания данной статьи определяется, в первую очередь, социально-экономической важностью самого явления ликвидации коммерческих организаций, как субъектов гражданско-правовых отношений. Правовое регулирование прекращения коммерческих организаций, имеет большое значение, поскольку выбытие субъекта из гражданских правоотношений сопряжено с прекращением (при ликвидации) или переходом гражданских прав и обязанностей в порядке правопреемства (при реорганизации). Ликвидация коммерческих организаций является сложным процессом, нуждающимся не только в детальной правовой регламентации, но и в тщательном изучении. В настоящее время в Республики Таджикистан (РТ) отсутствуют в достаточном объеме научные монографии по исследуемой теме. А действующее законодательство РТ содержит большое количество норм, касающихся ликвидации коммерческих организаций. Но, тем не менее, практика применения норм гражданского права является в данной сфере правоотношений разнообразной, поэтому представляет большой интерес исследования теоретических и практических проблем данной темы. В данной статье предпринята попытка сделать обобщенный анализ всех оснований для ликвидации коммерческих организаций, а также определить место регистрирующих органов в процедуре ликвидации организаций.

Прежде следует ответить на вопрос. Какова цель ликвидации коммерческих организаций? Цель прекращения коммерческих организаций в результате ликвидации (добровольной) - это, во-первых, прекратить существование самого юридического лица, то есть прекращение финансово-хозяйственной, торговой и производственной деятельности. Во-вторых - разделить имущество между участниками (членами). При прекращении

* Соискатель каф. предпринимательского и коммерческого права юрид. ф-та ТНУ.

путем ликвидации общественных, религиозных организаций (объединений) и фондов имеют значение, в первую очередь, общественно-политические, профессиональные и другие цели. При прекращении товарищества собственников жилья преследуются цели совершенствования организации управления общим имуществом в жилом доме. Тем не менее, основными являются две первые цели прекращения юридического лица.

Прекращение коммерческих организаций не по воле учредителей (участников), а по решению суда имеет разные цели в зависимости от того, кто и по какому основанию обратился в суд с иском, а также на кого возложена обязанность по ликвидации коммерческих организаций. В этом случае можно выделить цель защиты государственных интересов и законности, если решение о ликвидации принял суд по иску государственного органа по причине нарушения порядка образования юридического лица, нарушения условий и порядка деятельности юридического лица. Целью может быть защита интересов кредиторов при несостоятельности юридического лица (банкротстве). В зависимости от цели ликвидации суд решает вопрос о возложении обязанности по ликвидации на учредителей либо на управляющего. Точно так же в зависимости от цели ликвидации суд, приняв решение о ликвидации, назначает членов ликвидационной комиссии либо из числа лиц, предложенных участниками юридического лица, либо из числа лиц, предложенных кредиторами несостоятельной организации.

В ст. 62 ГК РТ содержатся следующие основания добровольной ликвидации юридических лиц.

1. Ликвидация по решению учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

2. Истечение срока, на который создано юридическое лицо.

3. Достижение цели, ради которой создано юридическое лицо.

Приведенная классификация видов добровольной ликвидации юридического лица не является бесспорной. Буквальное толкование нормы абз. 1 ч. 2 ст. 62 ГК РТ позволяет сделать вывод о том, что добровольная ликвидация возможна только по решению участников (учредителей) или уполномоченного органа юридического лица. В литературе преобладает точка зрения, согласно которой истечение срока деятельности юридического лица, достижение цели являются обстоятельствами для принятия решения о ликвидации, а не самостоятельными основаниями для ликвидации юридического лица¹.

¹ Гражданское право: Учеб. / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Бек, 1998. - Т. 1. - С.202; Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. - М.: Фонд «Правовая культура», 1995. С. 95.

По мнению Г. Шапкиной истечение срока деятельности юридического лица, а также достижение цели, ради которой организация создавалась, относится к причинам добровольной ликвидации, а не к самостоятельным основаниям для добровольной ликвидации². А. Степанов считает, что истечение срока или достижение цели указываются только в качестве примеров добровольной ликвидации, далее автор уточняет, что добровольная ликвидация может быть осуществлена и без оснований³. Похожая позиция, высказывается и М.И. Брагинским⁴. Наиболее ярко излагается указанная позиция в учебнике предпринимательского права С.Э. Жилинского. По мнению автора учебника, приведен перечень оснований для принятия решения о ликвидации хозяйствующим субъектом: в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано, или с признанием судом недействительной государственной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона⁵. По мнению автора, данный перечень не является исчерпывающим, но другие основания содержатся только в Гражданском кодексе. Таким образом, получается невозможной добровольная ликвидация без причин. Возникает единственный вопрос, каким образом реализовать содержащийся в учебнике совет о полезности при угрозе наступления оснований для принудительной ликвидации, склонять хозяйствующие субъекты к самоликвидации?⁶ Особенно сложно (точнее - невозможно) реализовать данное предложение, если срок деятельности организации не истек, цель не достигнута, акт регистрации не признан судом недействительным.

Указанная позиция в настоящее время является наиболее распространенной, но не абсолютно бесспорной. Во-первых, решение о ликвидации на основании добровольного решения участников юридического лица является безусловным и не требует какого-либо обоснования, поэтому истечение срока, достижение цели или решение суда не могут рассматриваться в качестве примерного перечня обстоятельств, при которых возможно решение о ликвидации. Поскольку перечень так называемых обстоятельств для принятия решения о ликвидации является исчерпывающим, то буквальное толкование нормы абз. 1 ч. 2 ст. 62 ГК РТ позволяет сделать вывод о возможности принятия решения о ликвидации в добровольном порядке только в случае наступления перечисленных

² Шапкина Г. Новое в российском акционерном законодательстве // Хозяйство и право.-2001. -№ И. -С. 61.

³ Степанов А. Ликвидация юридических лиц// Право и экономика 2004. №8. С.19.

⁴ Реорганизация и ликвидация юридических лиц по законодательству России и стран Западной Европы/ Под. ред. М.И. Брагинского. М.: Юристъ. 2000. С.148-149.

⁵ Жилинский С.Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): Учеб. - М.: НОРМА, 2000. - С. 122.

⁶ Там же. - С. 122.

обстоятельств. Таким образом, исключается возможность принятия решения о ликвидации по иным причинам или вообще без причин. Во-вторых, законодателю совершенно не было необходимости в перечислении дополнительных обстоятельств для решения вопроса о ликвидации, которые в буквальном толковании не имеют правового значения, кроме как самостоятельных оснований для ликвидации.

Такие обстоятельства, как истечение срока деятельности юридического лица, либо достижение цели, ради которой юридическое лицо создавалось, в дореволюционной юридической литературе рассматривались однозначно в качестве самостоятельных оснований для ликвидации⁷. В качестве самостоятельного основания прекращения юридического лица С.Н. Братусь называет истечение срока, на который юридическое лицо было учреждено⁸.

Истечение срока деятельности юридического лица либо достижение цели, ради которой оно создавалось, является самостоятельным правовым основанием для прекращения деятельности и ликвидации юридических лиц в правовых системах развитых государств (США, Франция, Великобритания, Германия)³⁷. Так, в Германии одним из оснований прекращения юридического лица считается истечение срока, на который организация создавалась. Прекращение организации по причине истечения срока является основанием для ликвидации его имущества⁹. В качестве самостоятельного основания ликвидации рассматривалось истечение срока и достижение цели в ст. 17 ОГЗ Союза ССР и республик¹⁰.

Все вышеперечисленные аргументы являются убедительным доказательством необходимости применения нормы абз. 1 ч. 2 ст. 62 ГК РТ как содержащей не одно, а 3 самостоятельных основания для ликвидации юридических лиц. Считаю необходимым внести соответствующие редакционные изменения в ч. 1 ст. 62 ГК РТ, которые позволят рассматривать истечение срока и достижение цели в качестве самостоятельного основания ликвидации.

⁷ Цитович П. Учебник торгового права. - Киев, 1891. - С. 186; Суворов Н.С. О юридических лицах по римскому праву. - М.: Статут, 2000. - С. 278-296; Мейер Д.И. Русское гражданское право. - М.: Статут, 2000. - С. 150.

⁸ Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. - М.: Гос. изд-во юрид. лит., 1950. С. 215.

Гражданское и торговое право капиталистических государств. - М.: Международные отношения, 1992. - С. 131; Основные институты гражданского права зарубежных стран: Сравнительно-правовое исследование / Под ред. В.В. Залесского. - М.: Норма, 2000. С. 101-103.

⁹ Проблемы гражданского и предпринимательского права Германии. - М.: БЕК, 2001. С. 282-283, 298-299.

¹⁰ Ведомости Верховного Совета СССР. - 26 июня 1991. - № 26. - Ст. 733.

Рассмотрим основания принудительной ликвидации. В абз. 2. ст. 62 ГК РТ содержатся следующие основания принудительной ликвидации юридических лиц:

1. По решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям¹¹. При этом нарушения закона должны быть не формальными, а существенными, чтобы ликвидация являлась соразмерным последствием допущенных нарушений. Многочисленные судебные решения подтверждают принцип соответствия санкции и правонарушения³⁸. Например, установление дважды фактов неприменения ККМ, когда его применение является обязательным, не является безусловным и достаточным основанием к ликвидации юридического лица, поскольку несоизмеримы характер правонарушения и тяжесть ликвидации.

Следует особо рассмотреть вопрос о ликвидации юридического лица в случае признания судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер. Соответствующая норма содержалась в абз. 2 ч. 2 ст. 62 ГК РТ наряду с другими основаниями принудительной ликвидации юридических лиц. Таким образом, законодатель однозначно разрешил существовавший спор о принудительности ликвидации. Тем не менее, по настоящий момент является дискуссионным вопрос о правовых последствиях признания акта регистрации недействительным. А. Вольнов и Л. Фролова в работе «Ликвидация юридических лиц», ликвидацию юридического лица в случае недействительности акта регистрации относили к категории принудительной¹².

Если рассматривать вышеуказанную норму абз. 2 ч. 2 ст. 62 ГК РТ в качестве оснований принудительной ликвидации, то существенным образом пострадает вся конструкция принудительной ликвидации по решению суда. Во-первых, основанием принудительной ликвидации является осуществле-

¹¹ Гражданский кодекс Республики Таджикистан от 30 июня 1999 г. (часть первая). Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 1999 г., №6. Постановления Федерального арбитражного суда Московского округа от 16 марта 2004 г. № КГ-А40/1588-04 и от 28 января 2004 г. № А56-28315/03.

¹² Вольнов А., Фролова Л. Ликвидация юридических лиц // Российская юстиция. - 1998.-№ 12.

ние деятельности (совершение нарушений действием или бездействием), нарушающей закон. Нарушения закона, допущенные при создании юридического лица, когда у организации еще не возникла правоспособность в соответствии со ст. 49 ГК РТ, не являются нарушениями самого юридического лица, поскольку деятельность организация еще не осуществляла. Во-вторых, признание акта государственной регистрации недействительным влечет за собой признание юридического лица несостоявшимся и как следствие этого ликвидацию его долгов, а также раздел оставшегося после расчетов с кредиторами имущества между участниками. Поэтому отнесение ликвидации в силу признания акта регистрации недействительным к категории принудительной влечет за собой признание того факта, что юридическое лицо все-таки состоялось и является правоспособным субъектом гражданских правоотношений.

Указание данного основания для ликвидации в числе оснований принудительной ликвидации, является два фактора. Во-первых, ликвидация осуществляется на основании решения суда. Во-вторых, она относится скорее не к юридическому лицу, как субъекту гражданских правоотношений, а имущественному комплексу, который должен быть распределен между кредиторами и участниками (учредителями) организации по правилам ликвидации юридического лица.

Особую сложность вызывает квалификация нарушений, допущенных при создании организации, как неустранимых. Полагаю, только суд в рамках рассмотрения искового заявления о признании акта регистрирующего органа недействительным может установить неустранимость нарушений. Поскольку больше половины актов регистрирующих органов признается недействительным по причине пороков воли при создании организаций (несуществующие лица являлись учредителями, регистрация осуществлена по поддельным или утраченным паспортам граждан или по поддельным учредительным документам юридических лиц), то в исковых заявлениях заинтересованных лиц, оспаривающих акт регистрации юридического лица необходимо просить суд назначить ликвидационную комиссию (ликвидатора) из числа предложенных кандидатур. В противном случае, решение суда о признании акта регистрации недействительным по причине допущенных при создании организации нарушений закона не повлечет за собой процедуру ликвидации организации. Просто некому будет даже назначить ликвидационную комиссию.

В соответствии с ч.4 ст.11 Закона РТ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о ликвидации юридического лица в случае допущенных при создании такого юридического лица грубых нарушений закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят

неустранимый характер, а также в случае неоднократных либо грубых нарушений законов или иных нормативных правовых актов о государственной регистрации юридических лиц. В научной литературе продолжается дискуссия по вопросу о том, какие нарушения являются грубыми и неустранимыми. Так, Е. Дубовицкая считает, что ликвидация применима во всех случаях изъятия учредительных документов, в том числе и договора о создании акционерного общества (договор о создании акционерного общества также признается названным автором учредительным документом)¹³. По мнению Ю. Тарасенко признание договора о создании акционерного общества не влечет ликвидацию юридического лица¹⁴. Существующая дискуссия во многом предопределена правовой природой договора о создании. В.С. Ем считает договор о создании корпоративной сделкой¹⁵. Н. Козлова относит корпоративные сделки к особой категории юридических фактов (это не сделки и не индивидуальные (ненормативные) акты)¹⁶. Б.Архипов корпоративные акты называет непоименованной сделкой¹⁷. Учитывая изложенное, считаю, что несоответствие закону положений договора о создании не может являться основанием для принудительной ликвидации юридического лица, только грубые нарушения, допущенные при создании в случае невозможности их устранения, могут повлечь ликвидацию на основании судебного решения по иску регистрирующего органа.

2. По решению суда на основании ч. 1 ст. 67 ГК РТ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, может быть признано банкротом, если оно не способно удовлетворить предъявленные к нему требования кредиторов ввиду недостаточности активов в ликвидной форме.

3. По основаниям, определенным гражданским кодексом, а также законом.

Каковы иные основания для принятия решения о ликвидации, установленные ГК РТ? Попытаемся перечислить основные из них.

¹³ Дубовицкая Е. Применение норм о недействительности сделок к хозяйственным обществам и товариществам: Сравнительно-правовой анализ // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 2002. - № 7. - С. 145.

¹⁴ Тарасенко Ю.А. О недействительности основания внесения вклада в уставный капитал акционерного общества // Законодательство. - Право для бизнеса. - 2005. - № 1. С. 30.

¹⁵ Ем. В.С. Некоторые проблемы теории сделок. // Южно-Уральский юридический вестник. 2002. №7. С.20.

¹⁶ Казлова Н. Гражданско-правовой статус органов юридического лица. // Хозяйство и право. 2004. №8. С.55.

¹⁷ Архипов Б.П. Реорганизационные договоры о слиянии и поглощении акционерных обществ // Законодательство. - 2002. - № 3. - С. 46-55.

1. Ликвидация полного товарищества, когда в товариществе остается единственный участник (ч.1. ст. 85 ГК РТ).

2. В случае выхода или смерти кого-либо из участников полного товарищества, признания одного из них безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченно дееспособным, либо несостоятельным (банкротом), открытия в отношении одного из участников реорганизационных процедур по решению суда, ликвидации участвующего в полном товариществе юридического лица либо обращение кредитором одного из участников взыскания на часть имущества, соответствующую его доле в складочном капитале, полное товарищество подлежит ликвидации (ч. 2 ст. 85 ГК РТ).

3. Ликвидация товарищества на вере при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков (ч. 1 ст. 91 ГК РТ).

4. Нарушение сроков по оплате уставного капитала в обществе с ограниченной ответственностью.

5. Уменьшение стоимости чистых активов общества с ограниченной ответственностью ниже размера уставного капитала влечет ликвидацию юридического лица.

6. Ликвидация акционерного общества в результате уменьшения стоимости чистых активов в акционерном обществе ниже размера уставного капитала.

7. В соответствии с Законом РТ «Об акционерном обществе» число участников закрытого акционерного общества не должно превышать числа, установленного Законом об акционерных обществах (50 акционеров). В противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если число его акционеров не уменьшится до установленного законом предела.

8. В соответствии с ч.1 ст. 95 ГК РТ число участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать тридцати участников. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до установленного законом предела.

9. Ликвидация обществ с ограниченной ответственностью, которые не привели свои учредительные документы в соответствие с законодательством по решению суда на основании заявлений регистрирующего органа.

В перечисленных случаях ликвидация юридических лиц является принудительной, но основаниями для ликвидации являются конкретные обстоятельства, определенные ГК РТ или законами. Ликвидация юридического лица осуществляется в силу обязательных требований закона общим

собранием участников (учредителей) или уполномоченного органа юридического лица. Нарушение данного требования закона может являться основанием для принудительной ликвидации по решению суда на основании заявлений уполномоченных законом лиц по причине грубого нарушения закона. Ликвидация юридических лиц осуществляется по решению суда.

Подводя итоги, следует обратить внимание на необходимость законодательного урегулирования вопроса об основаниях ликвидации. Истечение срока, на который создавалось юридическое лицо, а также достижение цели должны рассматриваться как самостоятельные основания ликвидации, не требующими принятия дополнительного решения со стороны участников или органов юридического лица. Для закрепления указанных положений требуется внесение изменений в ст. 62 ГК РТ.

На законодательном уровне необходимо урегулировать вопрос возможности отмены решения о ликвидации, а также правовые последствия такой отмены.

Литература:

1. Гражданское право: Учеб. / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Бек, 1998. - Т. 1.
2. Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. - М.: Фонд «Правовая культура», 1995.
3. Шапкина Г. Новое в российском акционерном законодательстве // Хозяйство и право.-2001. -№ 11.
4. Степанов А. Ликвидация юридических лиц// Право и экономика 2004. №8.
5. Реорганизация и ликвидация юридических лиц по законодательству России и стран Западной Европы/ Под. ред. М.И. Брагинского. М.: Юристь. 2000.
6. Жилинский С.Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): Учеб. - М.: НОРМА, 2000.
7. Цитович П. Учебник торгового права. - Киев, 1891.
8. Суворов Н.С. О юридических лицах по римскому праву. - М.: Статут, 2000.
9. Мейер Д.И. Русское гражданское право. - М.: Статут, 2000.
10. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. - М.: Гос. изд-во юрид. лит., 1950.
11. Гражданское и торговое право капиталистических государств. - М.: Международные отношения, 1992.
12. Основные институты гражданского права зарубежных стран: Сравнительно-правовое исследование / Под ред. В.В. Залесского. - М.: Норма, 2000.
13. Проблемы гражданского и предпринимательского права Германии. -

М.: БЕК, 2001.

14. Вольнов А., Фролова Л. Ликвидация юридических лиц // Российская юстиция. - 1998.-№ 12.

15. Дубовицкая Е. Применение норм о недействительности сделок к хозяйственным обществам и товариществам: Сравнительно-правовой анализ // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 2002. - № 7.

16. Тарасенко Ю.А. О недействительности основания внесения вклада в уставный капитал акционерного общества // Законодательство. - Право для бизнеса. - 2005. - № 1.

17. Ем. В.С. Некоторые проблемы теории сделок. // Южно-Уральский юридический вестник. 2002. №7.

18. Казлова Н. Гражданско-правовой статус органов юридического лица. // Хозяйство и право. 2004. №8.

19. Архипов Б.П. Реорганизационные договоры о слиянии и поглощении акционерных обществ // Законодательство. - 2002. - № 3.

Масиев У.

Аннотатсия

Оид ба масъалаи хусусияти ҳуқуқии барҳамдиҳии ихтиёрӣ ва маҷбурии ташкилотҳои тиҷоратӣ

Дар мақолаи мазкур муаллиф ақидаҳои олимони ва асосҳои қонунгузори оид ба хусусияти ҳуқуқии барҳамдиҳии ихтиёрӣ ва маҷбурии ташкилотҳои тиҷоратӣ таҳлил намуда, пешниҳодҳои илмӣ ва амалиро барои мукамалгардонии қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон дар ин ҷабҳа пешкаш кардааст.

Масиев У.

Аннотация

К вопросу о правовой особенности добровольной и принудительной ликвидации коммерческих организаций

В данной статье автором анализируются научные мнения и законодательные основы правовой особенности добровольной и принудительной ликвидации коммерческих организаций. Предлагается, научные и практические предложения для совершенствования законодательства Республики Таджикистан в данной сфере.

Masiev U.

The summary

On the question of the legal characteristics of voluntary and compulsory liquidation of commercial organizations

In this article, the author analyze scientific opinions and legal features of the legislative framework of voluntary and compulsory liquidation of commercial organizations. Proposed research and practical suggestions for improving the legislation of the Republic of Tajikistan in the field.

Раҳимов Б.М.*

МОҲИЯТИ ШАРТНОМА ДАР БАХШИ РЕКЛАМА

Калидвожаҳо : шартномаҳо дар бахши реклама, намудҳои он, муҳтавои иттилоотии онҳо.

Ключевие слова: договоры в сфере рекламы, его виды и его информационный сушность.

Keywords : agreements in the field of advertising, the types and nature of its information.

Бояд тазакурр дод, ки рушду нумӯи иктисоди бозоргонӣ бе реклама ба вуҷуд намеояд ва Ҷумҳурии Тоҷикистон¹, ки қадамҳои нахустину устувори худро дар ин соҳа мегузорад, бояд қонунгузорию худро такмил диҳад. Сухан дар хусуси қонунгузорию дар бахши реклама меравад. Қонунгузорию мазкур бояд пурра ва ҳамаҷаҳаф мувофиқ ба манфиатҳои қонунии истеъмолкунандагон, иштирокчиёни касбии бозори иттилоот ва давлат бошад. Аз як тараф барои озодии сухан ва иттилооти муҳим шароит ба вуҷуд биёрад ва аз ҷиҳати дигар эътимоднокию иттилооти рекламавиरो таъмин намояд.

Реклама ин оинаи фаъолияти соҳибкор аст, ки маҳсули меҳнат ва самарайи онро инъикос менамояд. Бинобар ин дар фаъолияти соҳибкорӣ ва иттилоотикунонию ҳаёти ҷомеа нақши реклама хеле назаррас ва арзанда мебошад.

Вожаи реклама аз калимаи фаронсавии «reclama» ва калимаи лотинии «reklamare» иборат буда, ахбор, маълумот дар бораи мол, ҳар гуна хизматрасонӣ ва ғайра, бо мақсади ҷалб намудани харидорон, истеъмолкунандагон ва ташкил намудани талабот ба ин молҳо мебошад.

Мувофиқи м. 2 Қонуни ҚТ «Дар бораи реклама»² - реклама иттилооте, ки дар шакл, тавассути ҳар навъ воситаҳо оид ба шахси воқеӣ ва ҳуқуқӣ, молҳо, ғояҳо ва ташаббусҳо паҳн мешавад ва барои

*Аспиранти Пажуҳишгоҳи фалсафа, сиёсатшиносӣ ва ҳуқуқ ба номи А. Баҳовадинов АИ. ҚТ.

¹ Минбаъд мухтасар ҚТ.

² Қонуни ҚТ «Дар бораи реклама» аз 01.08. с. 2003// Ахбори Маҷлиси Олии ҚТ. 2003. №8. Мод.457.

доираи васеи шахсон пешбинӣ шуда, чиҳати ташаккул ё дастгирии шавқмандӣ ба шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ, молҳо, ғояҳо, ташаббусҳо таъин гардида, барои фурухтани молҳо, ғояҳо ва ташаббусҳо мусоидат менамояд. Аз ин мафҳум бармеояд, ки реклама як навъи иттилоот мебошад ва чунин назарбинӣ дар адабиёти илмӣ ҳуқуқӣ низ инъикос гардида, ҷонибдорони худро дорад.³

Барои ба вучуд омадани тамоми муносибатҳои ҳуқуқии граждани заминагузор омилҳои ҳуқуқӣ ва баъзан таркибҳои ҳуқуқӣ, ки қонун фаро расидани оқибатҳои ҳуқуқиро алоқаманд медонад, ба ҳисоб мераванд.

Мутобиқи қ. 2 м. 328 КГ ҚТ ўҳдадорӣ аз шартномаҳо, дар натиҷаи расонидани зарар ва дар асосҳои дигари дар санадҳои қонунгузори нишон додашуда, бармеоянд. Дар тафовут аз дигар навъи ўҳдадориҳо, ки пайдоишашон аз ҳаракатҳои зиддиҳуқуқӣ иборат аст, ўҳдадориҳо оид ба хизматрасонии рекламавӣ бошад, фақат аз ҳаракатҳои қонунии иштирокчиёни муносибатҳои рекламавӣ бармеояд. Бинобар ин бунёдгузори ўҳдадориҳо оид ба хизматрасонии рекламавӣ ин омилҳои ҳуқуқӣ ва таркибҳои ҳуқуқӣ мебошанд.

Яке аз навъҳои паҳнғаштаи омилҳои ҳуқуқӣ, ки қонун ба пайдоиши ўҳдадориҳо оид ба хизматрасонии рекламавӣ мансуб медонад, ин шартномаҳо мебошанд. Дар шароити муносибатҳои бозаргонӣ шартнома аҳамияти аввалиндараҷа дошта, танзимкунандаи асосии тамоми робитаҳои иттилоотӣ аст.

Мақсади шартнома дар бахши реклама паҳн намудани иттилоот дар бораи шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ, молҳо, қор, ғояҳо, ки қобилияти ҷалб намудани диққати шумораи зиёди истеъмолкунандагон дар шаклу тарзи муқаррар намудаи қонун мебошад.

Пеш аз он, ки мо ба хусусият ва мўҳтавои иттилоотии шартнома дар бахши реклама сарфаҳм равам, нахуст бояд донист, ки ҳуди шартнома чист ва он чиро ифода менамояд? Мувофиқи қ. 1 м. 452 КГ ҚТ-

³ Ниг.; Кузнецова О.Б. Правовое регулирование отношений, возникающих в области рекламы: Автореф. дисс. канд. юрид. наук. М. 1999. С.10; Жилинский С.Э. Предпринимательское право (Правовая основа предпринимательской деятельности) Учебник для вузов- 3 – е изд., изм. и доп. М.Изд-во Норма (Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М). 2002. С- 517 ва дигарон.

шартнома созиши ду ё якчанд шахс барои ба вучуд овардан, тағйир додан ё катъи ҳуқуқ ва ўҳдадориҳои граждани мебошад.

Дар байни олимони ақидаи ягона оид ба намудҳои шартномаҳо дар бахши реклама вучуд надорад. Набудани ақидаи ягона оид ба ин масъала, ба назари мо шаҳодати набудани намуди алоҳидаи чунин шартнома дар КГ ҚТ мебошад.

Дар адабиёти илмии ҳуқуқӣ фикри ақидаҳои мухталиф оид ба ин қазия ба назар мерасад. Як гурӯҳи муаллифон чунин меҳисобанд, ки ўҳдадориҳо оид ба хизматрасонии рекламавӣ намуди махсуси ўҳдадориҳо оид ба хизматрасониҳои музднок мебошад,⁴ дигарон табиати ҳуқуқӣ-граждани шартномаи хизматрасонии рекламавиرو ҳамчун шартномаи омехта меҳисобанд, ки дорои ҳамаи унсурҳои шартномаи пудрат ва шартномаи хизматрасонии музднок мебошад,⁵ гурӯҳи охири шартномаи рекламавиرو дар ҳолатҳои гуногун ҳамчун шартномаи иҷроиши корҳои илмӣ- тадқиқотӣ, таҷрибавию конструкторӣ ва корҳои технологӣ медонанд.⁶

Ба ақидаи Л.М.Жуковская бошад, барои муайян намудани шартномаҳои басташаванда дар бахши реклама ҷудо намудани муносибатҳои ҳуқуқии дар байни субъектҳо пайдошуда зарур аст: муносибатҳои ҳуқуқии байни рекламадиҳанда ва истеҳсолкунандаи реклама ва инчунин муносибатҳои ҳуқуқии байни рекламадиҳанда ва паҳнкунандаи реклама.⁷ Гурӯҳи аввали муносибатҳои ҳуқуқӣ вобаста ба истеҳсоли реклама дар намуди маҳсулоти рекламавӣ- мол мебошад. Ин мол моли махсус ҳимояшаванда дар конунгузорӣ дар бораи ҳуқуқи

⁴ Ниг.; Пятницкий И.Н. Правовое регулирование рекламной деятельности в РФ. Воронеж. 2005. С.43; Нечуй- Ветер В.Л. Основания возникновения обязательств по оказанию рекламных услуг. Юрист. 2002 . №9. С.25.

⁵ Ниг.; Правовое регулирование рекламы в средств массовой информации : методические материалы к междисциплинарному курсу/ Автор. составитель Т.М. Смылова // Под.ред. А.К.Симонова. М.2004. С.47-55.

⁶ Ниг.;Измайлова Е.Г. Договор на оказание рекламных услуг / Актуальные проблемы коммерческого право: сб. ст. // Под.ред.Б.И.Брагинского М.2002. С. 44 - 45; Зверева Е.А. Проблемы заключения рекламного договора //Арбитражный и гражд.процесс. 2004. №4. С. 6.

⁷ Ниг.; Жуковская Л.М. Гражданско - правовое регулирование рекламной деятельности в Российской Федерации. М.2007.С.139-142.

муаллиф мебошад, агар дар матни он ва иҷро эҷодиёт вучуд дошта бошад. Дар ин ҳолат мавзӯи шартнома на ин, ки иҷроиши кор, балки натиҷаи он, ки дар шакли маҳсули рекламавӣ инъикос меёбад. Вай бояд ҷавобгӯи талаботҳои зерин бошад : навгонӣ, соддакардашуда дар шакли объективии муайян : хаттӣ (дастнавис, бо мошина навишта), шифоҳӣ (эълони оммавӣ), сабти овозӣ-видеояӣ (механикӣ, рақамӣ), тасвир (расм, нақша), ҳаҷмӣ-фазояӣ (модел-тарҳ, макет-намуна.) ва дигар шаклҳо, нигоҳ доштани иттилооти оид ба мол (кор, хизматрасонӣ) ва билохира, ба талаботҳои умумӣ ва махсуси пешбиниамудаи қонунгузории реклама ҷавобгӯ будан.

Ҳамин тавр, барои истеҳсоли реклама бояд на шартномаи расонидани хизмат, балки шартномаи мустақили мазкур, ки мавзӯи он офариниши маҳсулоти рекламавии нодири нав аст, баста мешавад. Яъне, чунин шартнома дар худ талаботҳои шартномаи пудрат, шартномаи иҷроиши корҳои илмӣ- тадқиқотӣ, таҷрибавию конструкторӣ ва корҳои технологӣ ва шартномаи муаллифӣ доро мебошад, аз ҳисоби пешниҳоди иттилооти муҳим ба истеҳсолкунандаи реклама барои офариниши реклама аз ҷониби рекламадиҳанда, инчунин хусусиятҳои тақсим намудани ҷавобгарӣ дар байни истеҳсолкунандаи реклама ва рекламадиҳанда оид ба рекламаи бевичдонона, номуносиб, нодуруст, беадабона, бардурӯғ, пинҳонӣ ва дигар вайронкуноноҳои қонунгузорӣ дар бораи реклама вучуд дорад. Ҳамин гуна шартнома дар қонунгузории ҚТ ба ҷашм намерасад, ки ин муаммои ҷиддӣ чӣ дар таҷрибаи ҳуқуқтатбиқкунӣ ва чӣ дар бархӯрди соҳибкорон бо шаҳрвандон, ташкилотҳову муассисаҳои давлатҳои хориҷӣ мебошад. Бинобар ин зарур мебуд, ки дар қонунгузории граждании ҚТ коркард ва таҳия намудани чунин шартнома- шартномаи истеҳсоли маҳсулоти рекламавӣ ворид карда шавад.

Ба ғайр аз ин, истеҳсоли маҳсулоти рекламавӣ- мол, бе шартнома дар байни истеҳсолкунандаи реклама ва рекламадиҳанда низ амалӣ карда шуданаш мумкин аст. Истеҳсолкунандаи реклама иттилооти заруриро аз манбаъҳои кушод дастрас намуда, барои истеҳсоли маҳсулоти рекламавӣ бо мақсади рақобати бовичдонона маҳсулоти рекламавино бе бастанӣ шартнома бо рекламадиҳанда тайёр менамояд. Баъдан маҳсулоти рекламавии омодашударо барои ба дастоварӣ ба рекламадиҳанда манзур менамояд. Дар ин ҳолат имкони бастанӣ шартномаи интиқоли объекти моликияти зеҳнӣ ва ё иҷозатномадиҳӣ падидор мегардад. Мавзӯи чунин шартнома маҳсулоти рекламавӣ буда, ҷавобгӯи талаботҳои дар боло зикршуда мебошад. Бинобар ин дар чунин ҳолат муносибатҳои ҳуқуқии вобаста ба офаридан дар байни рекламадиҳанда ва истеҳсолкунандаи реклама вучуд надорад, ки батанзимдарории ҳуқуқии он дар асоси меъёрҳои қонунгузорӣ оид ба

моликияти зеҳнӣ амалӣ карда мешавад. Инчунин, истеҳсоли реклама риоя намудани талаботҳои умумӣ ва махсуси қонунгузорӣ оид ба рекламоро бояд дар бар гирад. Ҷавобгарии ҳуқуқӣ барои риоя накардани талаботҳои қонунгузорӣ дар бораи реклама дар чунин ҳолатҳо ба истеҳсолкунандаи реклама дахл дорад.

Гуруҳи дуюм муносибатҳои ҳуқуқии байни рекламадиҳанда ва рекламапаҳнкунанда аст, ки аз расонидани маҳсулоти рекламавӣ то истеъмолкунандагон пайдо мешавад. Яъне, паҳнкунандаи реклама маҳсулоти рекламавино барои дастраси умум гардонидан паҳн менамояд. Ҳуқуқ ба интишори маҳсулоти рекламавино танҳо рекламадиҳанда доро аст, бе розигӣ ва рӯхсати ӯ паҳн намудани маҳсулоти рекламавӣ барои дастраси омма гардонидан ҷоиз нест. Бо ҳамин сабабҳо муносибатҳои ҳуқуқии мушобеҳ мумкин дар асоси шартномаи хизматрасонӣ ҳувайдо гарданд. Мавзӯи чунин шартномаи мушобеҳ хизматрасонӣ оид ба паҳн намудани маҳсулоти рекламавӣ бо тарзу василаҳои муайян, дар ВАО, дар ҷойҳои муайян бо риояи талаботҳои пешбиникардаи қонунгузорӣ вобаста ба паҳн намудани реклама мебошад. Чунин шартномаҳо дутарафа буда, ҳамин тавр дар назар дорад созиши иштирокчиёни он, ки вобаста аз ихтиёрдорашон бастанӣ шартномаро лоиқ медонанд ва чӣ гуна ӯҳдадорӣ дар байни ҷонибҳо тақсим шудааст, ифода меёбанд.

Меъёрҳои қонун оид ба ӯҳдадориҳои шартномавӣ, ки қобилияти ба худ доштани мавзӯи хизматрасонии рекламавӣ, ифодагари он аст, ки интиқол ва ё истифодабарӣ музнок мебошад (м. 797 КГ ҚТ).

Табиати ҳуқуқӣ, мафҳум ва намудҳои шартномаҳои басташаванда дар баҳши реклама батафсил дар рисолаҳои илмии олимони рус дарҷ гардидааст. Аз ҷумла ба ақидаи Л.М.Жуковская шартномаи хизматрасонии рекламавӣ- созишномаи ҷонибҳо, ки муносибатҳои ҳуқуқии устуворгаштаи рекламадиҳанда/ рекламапаҳнкунандаро фаро гирифта, чун воситаи ҳуқуқӣ хизмат менамояд, ки мавзӯи он расонидани хизмат дар соҳаи тайёр ва паҳн намудани реклама буда, хизматгор чун субъекти касбӣ баромад менамояд ва тибқи тартиби муқаррарнамуда ҳуқуқ ба амалӣ намудани фаъолият ба расонидани хизматро дорад.⁸ Дар ҳақиқат таърифи дар боло овардашуда, мақсад ва комёб гаштани рекламадиҳандаро ба пуррагӣ ва комилан ифода менамояд. Яъне, реклама дар ҳар сурат бояд ба муваффақ гаштани рекламадиҳанда

⁸ Ниг.; Жуковская Л.М. Рисолаи ишорашуда. С. 143-144.

тибқи тартиби муқаррарнамудаи қонун мусоидат намояд, ки бастанӣ шартнома низ инъикоскунанда ва баёнғари ҳуқуку манфиатҳои ӯ мебошад.

Реклама дар ҳама гуна шакл ва бо ёрии тамоми воситаҳои иттилоотӣ паҳн гашта, ба доираи шахсонӣ номуайян, барои ба вучуд овардан ва дастгирии манфиати соҳибкорон, молҳо, ақидаҳо, ташаббуси онҳо, инчунин мусоидат ба фуруши ин молҳо, ақидаҳо, ташаббуси онҳо равона карда шудааст. Дар м. 469 КГ ҚТ омадааст, ки реклама ё дигар пешниҳод, ки ба гурӯҳи шахсонӣ номуайян манзур шудаанд, ҳамчун даъвати бастанӣ оферта эътироф мешавад, ба шарт, ки дар тақлиф тартиби дигаре дақиқ инъикос наёфта бошад (қ.1 м. 469 КГ ҚТ).

Реклама нисбат ба тақлиф оид ба бастанӣ шартнома (оферта) пештар оғоз меёбад. Масалан, дар матбуоти даврӣ, телевизиону радио, эълонҳо, лавҳаҳои таблиғӣ ва ғайра. Агар чунин иттилоот ҳамаи шартҳои муҳими бастанӣ шартномаро фаро нагиранд, тақлиф оид ба бастанӣ шартнома (оферта) эътироф нахоҳанд шуд. Реклама метавонад ба сифати офертаи оммавӣ баррасӣ гардад, агар дар он нияти мустақими субъект барои бастанӣ шартнома ва шартҳои моҳиятан муҳими он дар бар гирифта шуда бошад.

Пешниҳоди рекламадиҳанда оид ба бастанӣ шартнома, ки нерӯи офертаро ба даст меорад, бояд ҷавобгӯи талаботҳои м. 467 КГ ҚТ бошад :

1. Пешниҳоди бастанӣ шартнома бояд унвонии шахси (шахсонӣ) муайян нигаронида шавад, яъне аз он бояд возеҳ муайян гардад, ки ба кӣ нигаронида шудааст;

2. Оферта бояд ба таври кофӣ аниқ бошад, яъне гирандаи он имконият дошта бошад, ки дар хусуси нияти оферент хулоса барорад;

3. Пешниҳод бояд нияти оферентро ҷиҳати бастанӣ шартнома бо унвонӣ, ки пешниҳодро мепазирад, ифода намояд;

4. Оферта бояд ба шартҳои моҳиятан муҳим, ки тибқи он шартнома баста мешавад, ишора намояд.

Мансуб донишҷӯи иттилооти рекламавӣ бо ибораи «барои доираи номуайяни шахсон таъин гардидааст» ба ақидаи О.Б.Кузнецова комилан номувофиқ мебошад. Ба гуфтаи ӯ «ба сифати яке аз маҳакҳои реклама ба доираи номуайяни унвонии он, ки қонун ишора намудааст, руҳсати ҷудо намудани реклама аз иттилооти хусусӣ мебошад. Дар алоқамандӣ бо пешрафти технологияҳои маркетингӣ чунин маҳакро

ислоҳ бояд намуд. Гап дар он аст, ки вақтҳои охир бисёрии фурушандагон (хизматгорон) рекламоро ба воситаи алоқа ва ё шабакаи Интернет дар байни доираи муайяни истеъмолкунандагони доимӣ паҳн менамоянд. Дар алоқамандӣ ба ин хеле зарур аст, ки таърифи қонунии реклама на фақат доираи номуайяни ашхосро ба сифати унвонии реклама нигоҳ дорад, балки шахси мушаххасро дар худ таҷассум намояд».⁹

Ин акидаро Ш. К. Гаюров дастгирӣ ва бо он асоснок меҳисобад, ки ҳангоми истеҳсоли реклама на танҳо оммавият ва дастрасии иттилоот аҳамият дорад, балки ба кӣ ва чӣ гуна он паҳн мегардад.¹⁰

Чун дигар шартномаҳо, шартномаи хизматрасонии рекламавӣ ин аҳди граҳдани ба шумор меравад, ки ғояи онро қатъ ва ё омили иҷроӣ ўҳдадориҳои алоҳида, тавсифи ҳаҷм ва сифати иҷроӣ ўҳдадориҳои ба зимма доштаи ҷонибҳо ташкил медиҳад. Дар ҳолати иҷро накардан ва ё иҷроӣ номатлуби ин ўҳдадориҳо қонун ба субъектҳои чунин муносибатҳои ҳуқуқӣ қафолати ҳуқуқӣ- граҳданӣ ҷавобгарӣ ва ҳифзи ҳуқуқҳои поймолгардида ва мавриди баҳс қарордоштаро эҳдо намудааст, ки таъмингари манфиатҳои қонунии онҳо мебошад.

Аз таҳқиқи дар боло зикршуда, чунин хулоса баровардан ҷоиз аст, ки табиати ҳуқуқии шартномаҳои хизматрасонии рекламавӣ шаҳодати он аст, ки падидаи «хизматрасонии рекламавӣ» хусусияти дастаҷамъӣ дошта, аз гуногунии табиати ҳуқуқии ҳуди сохти ўҳдадориҳо баромада, шартномаи пудрат, кироя, хизмат характери ҳуқуқӣ ва воқеӣ дошта, инчунин ба танзимдарорандаи ҳуқуқи истисноӣ ба натиҷаи фаъолияти зеҳнӣ мебошад.

Раҳимов Б.М.

Аннотатсия

Моҳияти шартнома дар баҳши реклама

Дар мақола намуд ва мўҳтавои иттилоотии шартномаҳо дар баҳши реклама баррасӣ шудааст. Ба андешаи муаллиф мавзӯи робитаҳои

⁹ Кузнецова О.Б. Правовое регулирование отношений возникающих в области рекламы. М. 1999. С 11.

¹⁰ Ниг.; Гаюров Ш.К. Личное информационное право граждан: проблемы гражданско-правового регулирования в Республике Таджикистан. М. Изд.- во «Спутник +», 2010. С. 220-221.

шартномавиро хизматрасонии рекламӣ ифода мекунад ва дар ин чода вазъи ҳуқуқии иштирокчиёро муайян менамояд.

Рахимов Б.М.

Аннотация

Сущность договора в области рекламы.

В статье рассматривается вид и информационная сущность договоров в сфере рекламы. По мнению автора, предметом указанных договорных связей выступает рекламная услуга, что в конечном итоге определяет правовое положение участников этих правоотношений.

Rahimov B.M.

The summary

Essence agreement in the field of advertisement.

The article deals with the form and nature of the information in advertising contracts. According to the author, the subject of such contractual relations serves advertising service, which ultimately determines the legal status of participants in these relationships.

IV. Тафсир.

IV. Комментарий.

Гаюров Ш. К.*

**КОММЕНТАРИЙ К ПРЕАМБУЛЕ И СТ. 1– 7 ЗАКОНА
РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН «О ФИНАНСОВОМ
УПРАВЛЕНИИ И ВНУТРЕННЕМ КОНТРОЛЕ В
ГОСУДАРСТВЕННОМ СЕКТОРЕ»**

Настоящий Закон устанавливает организационные и правовые основы системы финансового управления и внутреннего контроля в государственном секторе и организациях, финансируемых за счёт Государственного бюджета Республики Таджикистан¹ (далее организации государственного сектора).

* * *

Изложенная преамбула является вводной частью комментируемого закона², в которой определяется организационно – правовые основы регулирования комплекса отношений в сфере финансового управления и внутреннего контроля в государственном секторе и организациях, финансируемых за счёт Государственного бюджета РТ. В нем содержится актуальная информация, которая не обладает непосредственной юридической силой. Однако его содержание определяет круг отношений, регулирование которых осуществляется данным законом. Поэтому настоящий закон не распространяется на организационно – правовые отношения, возникающие при образовании, распределении и использовании частных финансов.

Настоящий закон также не распространяется на внутренний контроль в некоммерческих организациях, производственных кооперативов, хозяйственных обществах и товариществах.

ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Основные понятия

В настоящем Законе используются следующие основные понятия:

– *финансовое управление* – совокупность обязательств по выполнению задач, поставленных перед главным распорядителем, распорядителем и получателем государственных средств, с целью

* Зав. каф. гражданского права юрид. ф - та ТНУ, док. юрид. наук., проф.

¹ Далее в комментарий излагается сокращёно РТ.

² Указанный закон был принят парламентом РТ 21. 07. 2010г., № 626.

обеспечения соблюдения требований нормативных правовых актов, направленных на эффективное и результативное использование имеющихся средств;

– *стабильное финансовое управление* – совокупность решений, мер и мероприятий, направленных на использование имеющихся средств в соответствии с законодательством Республики Таджикистан и экономное, эффективное и результативное управление ими;

– *внутренний контроль* – система финансовых и прочих средств контроля в организациях государственного сектора, включая организационную структуру, методы, процедуры и внутренний аудит, созданная руководством с целью содействия осуществлению законной, эффективной, результативной деятельности и достижения целей организации;

– *система внутреннего контроля* – система мер и процедур, принимаемых руководством организации государственного сектора для достижения результативного, экономного и эффективного управления государственными средствами, включающих бухгалтерский учет, финансовую отчетность, соблюдение законодательства Республики Таджикистан, обеспечение сохранности активов, предотвращение и выявление противоправных действий, надежности, правильности и адекватности финансовой и управленческой отчетности и информации, а также их подготовку;

– *годовой отчет о внутреннем контроле в государственном секторе* – отчет Министерства финансов Республики Таджикистан Правительству Республики Таджикистан, который включает в себя сведения о состоянии финансового управления и контроля в организациях государственного сектора.

* * *

В комментируемой статье закона вводятся дефинитивные нормы. Это нормы, закрепляющие в обобщенном виде признаки того или иного юридического понятия: финансовое управление, стабильное финансовое управление, внутренний контроль, система внутреннего контроля и годовой отчет о внутреннем контроле в государственном секторе. Это такие нормы, в которых содержатся определение финансово – правовых понятий и категорий. Эти нормы содержатся в общей части комментируемой закона, что характерно для всех специализированных норм права, хотя их немало в особенной части (ч. 1 ст. 5, ч. 1 ст. 9 закона). В отличие от регулятивных и охранительных норм закона они

носят дополнительный характер, так как не содержат в себе определенных правил поведения. При регулировании общественных отношений в сфере финансового управления и внутреннего контроля в государственном секторе эти нормы как бы подключаются к регулятивным и охранительным нормам, образуя с ними единый регулятор.

**Статья 2. Законодательство Республики Таджикистан
о финансовом управлении и внутреннем
контроле в государственном секторе**

Законодательство Республики Таджикистан о финансовом управлении и внутреннем контроле в государственном секторе основывается на Конституции Республики Таджикистан и состоит из настоящего Закона, других нормативных правовых актов Республики Таджикистан, а также международных правовых актов, признанных Таджикистаном.

* * *

Комментируемая статья закона определяет систему законодательства РТ о финансовом управлении и внутреннем контроле в государственном секторе. Финансово – правовые нормы, регулирующие общественные отношения в сфере финансового управления и внутреннего контроля в государственном секторе, расположены не хаотично, а находятся в определенной системе. В этом значении используемая категория «законодательства РТ» не ограничивается только нормами комментируемого закона. Данная статья включает в указанную систему также нормы Конституции РТ, иных законов и подзаконных нормативно – правовых актов, а также международных правовых актов, признанных Таджикистаном. Поэтому в данной статье понятие «законодательство РТ» используется в широком смысле, охватывающем не только законодательные, но и иные нормативно – правовые акты, содержащие финансово – нормы, регулирующие общественные отношения в сфере финансового управления и внутреннего контроля в государственном секторе. Все эти нормативно – правовые акты в зависимости от юридической силы расположены по определенной строго иерархической системе, в которой значение указанного нормативного акта определяется его юридической силой. Чем больше юридическая сила нормативно – правового акта, тем выше его положение в системе законодательства РТ о финансовом управлении и внутреннем контроле в государственном секторе.

Статья 3. Создание системы внутреннего контроля в государственном секторе

1. Создание системы внутреннего контроля в организациях государственного сектора является обязанностью руководителя организации и направлено для осуществления финансового управления во всех структурах, программах, видах деятельности и действиях, руководимых ими в соответствии с принципами законности, стабильного финансового управления и прозрачности.

2. Система внутреннего контроля в организациях государственного сектора создаётся для достижения:

- достоверности и целостности финансовой и управленческой информации;
- результативности, экономичности и эффективности деятельности государственных органов и организации государственного сектора;
- сохранности активов;
- соблюдения законодательства Республики Таджикистан.

* * *

Ч. 1 комментируемой статьи закона устанавливает обязанность должностного лица совершать определенные положительные действия. Оно выражается в создании системы внутреннего контроля в организациях государственного сектора. Финансовое управление означает совокупность обязательств по выполнению задач, поставленных перед главным распорядителем, распорядителем и получателем государственных средств, с целью обеспечения соблюдения требований нормативных правовых актов, направленных на эффективное и результативное использование имеющихся средств. Исполнение этих обязательств должны соответствовать следующим принципам: законность, стабильное финансовое управление и прозрачность.

Законность как один из общих принципов финансовой деятельности государства выражается в требовании строгого и полного осуществления предписаний правовых норм всеми участниками финансового управления.

Стабильное финансовое управление. Суть данного принципа выражается совокупность решений, мер и мероприятий, направленных на использование имеющихся средств в соответствии с законодательством РТ и экономное, эффективное и результативное управление ими. Это основное начала, которое определяет существенные черты профессионального соответствия главного распорядителя, распорядителя и получателя государственных средств. Руководствуясь этим, государство обеспечивает социально – экономические, личные права и свободы своих граждан, гарантирует выполнение ими обязанностей.

Прозрачность как принцип системы финансового управления и внутреннего контроля в государственном секторе и организациях, финансируемых за счёт Государственного бюджета РТ демонстрирует приверженность правообладателя в обеспечении доступа заинтересованного лица к соответствующей информации (исключая ту, которая в установленном порядке отнесена к государственной или профессиональной тайне). Содержание данного принципа не ограничивается осуществлением права граждан на получение информации, затрагивающий его права и законные интересы, оно также проявляется в опубликовании принимаемых решений, отчетов о функционировании, адекватности, эффективности и результативности системы финансового управления и внутреннего контроля.

В более широком плане соблюдение указанного принципа способствует формированию общественного мнения о деятельности всех организациях, финансируемых за счёт Государственного бюджета РТ.

Ч. 2 комментируемой статьи закона определяет основные цели создания системы внутреннего контроля в организациях государственного сектора: достоверности и целостности финансовой и управленческой информации; результативности, экономичности и эффективности деятельности государственных органов и организации государственного сектора; сохранности активов; соблюдения законодательства РТ.

ГЛАВА 2. УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ОРГАН В СФЕРЕ ФИНАНСОВОГО УПРАВЛЕНИЯ И ВНУТРЕННЕГО КОНТРОЛЯ В ГОСУДАРСТВЕН- НОМ СЕКТОРЕ

Статья 4. Уполномоченный государственный орган в сфере финансового управления и внутреннего контроля в организациях государственного сектора

1. Уполномоченным государственным органом в сфере финансового управления и внутреннего контроля в организациях государственного сектора является Министерство финансов Республики Таджикистан.

2. В целях гармонизации и координации финансового управления и внутреннего контроля в организациях государственного сектора уполномоченный государственный орган осуществляет следующую деятельность:

- разрабатывает и осуществляет политику внутреннего финансового контроля в соответствии с международными нормами и стандартами и законодательством Республики Таджикистан;

- ежегодно проводит аналитический обзор деятельности всех структурных подразделений внутреннего аудита государственных органов и организаций государственного сектора;

- издает приказы о проведении мониторинга финансового управления и контроля, обязательные для исполнения всеми государственными органами и организациями государственного сектора;

- ежегодно к 1 мая представляет Правительству Республики Таджикистан годовой отчет о состоянии внутреннего контроля в организациях государственного сектора;

- содействует повышению квалификации и переподготовки специалистов финансовых органов по вопросам финансового управления и внутреннего контроля в организациях государственного сектора и координирует работу в данной области;

– осуществляет другие полномочия, предусмотренные законодательством Республики Таджикистан.

* * *

В ч. 1 комментируемой статьи закона функции уполномоченного органа государства в сфере финансового управления и внутреннего контроля в организациях государственного сектора возлагается на Министерство финансов РТ.

Необходимо учитывать, что в РТ существует система центральных исполнительных органов государственной власти. Данная система включает в себя Исполнительный аппарат Президента РТ, министерства, государственные комитеты РТ, органы при Президенте РТ и другие структуры государственного управления.

В силу абз. 4 ст. 2 Закона РТ «О системе органов государственного управления Республики Таджикистан» от 16. 04. 2012г., № 828 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.

Минфин РТ является центральным исполнительным органом государственной власти, обеспечивающее проведение единой государственной политики и правового регулирования финансовой, бюджетной, налоговой, страховой и валютной деятельности и координирующий в этой сфере органов исполнительной власти по исполнению и соблюдению налогового законодательства, контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты в Государственный бюджет налогов, сборов и других обязательных платежей.

Минфин РТ является юридическим лицом публичного права, имеет печать с изображением Государственного герба РТ и со своим наименованием, иные печати, штампы и бланки установленного образца и счета, открываемые в соответствии с законодательством РТ. Местом нахождения Минфина РТ является г. Душанбе.

По смыслу ч. 2 комментируемой статьи, Минфину РТ для надлежащего исполнения возложенных на него функций, необходимо принятие мер по повышению квалификации специалистов финансовых органов, разработка и осуществление политики

внутреннего финансового контроля, осуществление аналитического обзора деятельности всех структурных подразделений внутреннего аудита в государственном секторе, издание приказов о проведении мониторинга финансового управления и контроля, а также своевременное предоставление соответствующего отчета Правительству РТ. Однако полномочие Минфина РТ в сфере финансового управления и внутреннего контроля в организациях государственного сектора этим не ограничивается. Так, на основании ч. 3 – 4 ст. 55 Закона РТ «О государственных финансах Республики Таджикистан» от 28. 06. 2011г., № 723 Минфин РТ имеет право:

– в случае выявления фактов использования средств одной статьи расходов на расходы по другой статье, нарушения требований эффективного финансового управления до полного устранения выявленных нарушений приостанавливать расходные операции по соответствующей статье расходов или уменьшить финансирование расходов на сумму выявленных нарушений;

– при истечении срока исковой давности по дебиторской и кредиторской задолженности бюджетных организаций уменьшить финансирование по статьям расходов, по которым возникла указанная задолженность, на сумму этих задолженностей;

– в случаях, предусмотренных законодательством РТ, при изменении полномочий главного распорядителя, распорядителя и получателя бюджетных средств или увеличении размера годового дефицита бюджета по решению Правительства РТ временно приостанавливать бюджетное финансирование, уменьшать объемы ассигнований или изменять время их выделения.

В случае реорганизации или ликвидации бюджетной организации, Минфин РТ вносит соответствующие изменения в бюджет в пределах, выделенных средств на их содержание.

В соответствии с п.5 – 6 положения о Минфине РТ утвержденное постановлением Правительства РТ от 28. 12. 2006г., № 588(в редакции постановления Правительства РТ от 1.10.2007г., №508, от 19.09.2008г., №454, 29.09.2008г., № 458,от 18.06.2009г., №345, от 3.12.2010г., №627) Минфин РТ обладает полномочием на: осуществление внутреннего аудита и контроля за целевым и эффективным использованием бюджетных средств и пределах своей компетенции, контролировать процесс исполнения бюджета всех уровней, осуществление методологического руководства бухгалтерским учетом и отчетностью (кроме кредитных организаций), осуществление

мероприятий по дальнейшему совершенствованию бухгалтерского учета и аудита, разрабатывать и внедрять Международных стандартов финансовой отчетности, определение концептуальные вопросы развития методологии бухгалтерского учета, финансовой отчетности и аудита для всех отраслей экономики, разработки системы контроля и осуществления контроля за соблюдением нормативных правовых актов по бухгалтерскому учету и аудиту, проводит в пределах своей компетенции внутренние и тематические проверки, готовит анализ поступлений и расходования средств Государственного бюджета и проводит единую техническую политику в области информатизации своих территориальных органов, обеспечивает контроль за сохранностью денежных средств и материальных ценностей, достоверностью отчетности в сфере государственных финансов путем проведения проверок по взаимодействию с правоохранительными органами, осуществлять мероприятия по выявлению, предупреждению и пресечению должностных преступлений в системе органов финансов, обеспечение своевременное и полное рассмотрение жалоб и обращений граждан.

ГЛАВА 3. УПРАВЛЕНЧЕСКАЯ ОТЧЕТНОСТЬ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Статья 5. Управленческая отчетность в организациях государственного сектора

1. Управленческая отчетность представляет собой обязанность руководителя организации государственного сектора представлять вышестоящему органу и уполномоченному органу информацию о соблюдении требований стабильного финансового управления, составляемую на основе достоверных данных и результатов анализа системы внутреннего контроля.

2. Соблюдение требований о формировании управленческой отчетности служит достижению прозрачности, сопоставимости информации об имущественном положении организации государственного сектора, а также их доходах и расходах, которая необходима пользователям данной отчетности.

* * *

Управленческая отчетность (УО) – это инструмент внутреннего контроля и оценки деятельности организации государственного сектора. Любой руководитель, принимая управленческие решения, основывается на информацию: что происходит в его предприятий или

учреждении. Это касается всех – руководителя управления или отдела, ректора государственного образовательного учреждения ВПО и других ответственных лиц. Естественно, возникает необходимость в получении такой информации у каждого в разное время и в разных объемах. Как правило, организации государственного сектора на регулярной основе готовят целый пакет финансовой отчетности – баланс, отчет о прибылях и убытках, необходимые расшифровки и пояснения к ним. Такие документы предназначены, прежде всего, для внешних пользователей – контролирующих органов, кредиторов, залогодержателей и т.д. Если отчетность реально отражает хозяйственные операции и финансовое состояние организации, то она, безусловно, информативна и для руководителя имеет важное значение.

УО, по сути, представляет собой результат сбора и систематизации финансовой и нефинансовой информации (в том числе и натуральных показателей, данных о времени платежей и т. п.), на основе анализа которого руководитель принимает решения для достижения своих целей. Если взять такое понимание за основу, то становится ясно: каковы цели и основные зоны ответственности, таковы должна быть и система данных, с которой руководитель работает. В ч. 1 комментируемой статьи закона УО представляет собой обязанность руководителя организации государственного сектора представлять вышестоящему органу и уполномоченному органу информацию о соблюдении требований стабильного финансового управления, составляемую на основе достоверных данных и результатов анализа системы внутреннего контроля.

Ч. 2 комментируемой статьи закона надлежащее исполнение обязанности руководителя организации государственного сектора по разработке и своевременное предоставление УО обосновано связывает с реализацией позитивной цели прозрачности, сопоставимости информации об имущественном положении, а также их доходах и расходах, которая необходима пользователям данной отчетности.

Статья 6. Предоставление отчета

1. Первые руководители организаций государственного сектора предоставляют свои отчеты Министерству финансов Республики Таджикистан с информацией о функционировании, адекватности, эффективности и результативности систем финансового управления и внутреннего контроля не позднее 1 апреля текущего года за предыдущий год.

2. Форма и порядок предоставления такого отчета устанавливается в методических указаниях уполномоченных государственных органов.

* * *

Ч. 1 комментируемой статьи закона устанавливает требования, устанавливающие качественные характеристики УО. УО предоставляет первый руководитель организации государственного сектора. Оно предоставляется Минфину РТ с информацией о функционировании, адекватности, эффективности и результативности систем финансового управления и внутреннего контроля не позднее 1 апреля текущего года за предыдущий год.

Важна также форма и порядок предоставления УО. Наиболее типичными формами являются текстовая, табличная и графическая. Но далеко не всякий руководитель готов читать тексты и таблицы, набранные мелким шрифтом. Понятно, что чем детальнее учет, тем лучше, но, во – первых, нельзя объять необъятное, а, во – вторых, для принятия решений, как правило, необходимо оперативное реагирование. В противном случае УО теряет свою актуальность.

В случае выявления отклонений и необходимости их анализа – в динамике или же в сопоставлении с плановыми показателями – расшифровка всегда возможна. Однако для восприятия картины в целом нужна разумная простота, и над ней есть смысл работать, чтобы УО стала реальным инструментом управления, а не набором таблиц с маленькими значками, вызывающих у руководителя только раздражение.

Форма и порядок предоставления УО устанавливается в методических указаниях Минфина РТ.

Статья 7. Обязанности руководителей организаций государственного сектора и иных организаций, входящих в отраслевую систему управления

Обязанности первых руководителей организаций государственного сектора и иных организаций, входящих в отраслевую систему управления состоят из:

– определения целей и задач организаций, которыми руководят, разработки и выполнения долгосрочных (стратегических) планов, планов действий и программ, направленных на достижение поставленных целей и задач;

- конкретизации, оценки и управления рисками, угрожающими достижению целей и задач организации;
 - планирования, управления и учета государственных средств с целью достижения целей и задач организации;
 - соблюдения принципов законности, стабильного управления и прозрачности использования государственных средств, а также их управления и расходования в соответствии с законодательством Республики Таджикистан;
 - эффективного управления персоналом и поддержания должного уровня его профессиональных навыков;
 - сохранности активов и данных, а также надежной защиты от возможности потерь, незаконного доступа к информации и активам;
- создания подходящей административной структуры для эффективного выполнения обязанностей;
- разделения сфер ответственности в процессе принятия решений, контроля и осуществления деятельности;
 - обеспечения полного, достоверного, точного и своевременного отчета после завершения всех операций;
 - наблюдения и обновления систем финансового управления и контроля за принятие мер, направленных на их совершенствование в соответствии с рекомендациями внутреннего аудита и других проверок;
 - документирования всех операций и действий, а также обеспечения возможности контроля за процессами в организации;
 - внедрения антикоррупционных процедур;
 - подотчетности и документального отражения состояния систем финансового управления и контроля.

* * *

В комментируемой статье закона определено, что надлежащее исполнение обязанности руководителя организации государственного сектора должна быть направлена на регулирование вопросов управления персоналом (УП) и внутреннего контроля.

УП (human resources management) с точки зрения государственного регулирования означает целенаправленное воздействие на человеческую составляющую организации, ориентированное на приведение в соответствие возможностей персонала и целей, стратегий и условий развития организации. Оно формируется с поиска и адаптации персонала, совершенствуется оперативной работой с персоналом, включая обучение и развитие персонала, оперативной оценки способностей каждого, четкой организацией и оплатой труда.

К мерам по обеспечению УП по смыслу данной нормы относятся внедрение антикоррупционных процедур, разделения сфер ответственности в процессе принятия решений, контроля и осуществления деятельности, эффективного управления персоналом и поддержания должного уровня его профессиональных навыков, конкретизации, оценки и управления рисками, угрожающими достижению целей и задач организации. Все иные меры связаны с организацией и надлежащим осуществлением внутреннего контроля.

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 редколлегия 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

Дар маҷаллаи «Ҳаёти ҳуқуқӣ» мақолаҳое чоп мешаванд, ки натиҷаи тадқиқоти илмҳои ҳуқуқӣ мебошанд. Мақолаҳо бо тавсияи яке аз аъзои ҳайати таҳририя барои чоп қабул мешаванд ва ба талаботҳои зерин бояд ҷавобгӯ бошанд. Ҳаҷми мақолаҳо набояд аз як ҷузъи чопи (то 16 саҳифаи компютерӣ) зиёд бошад, расмҳо, ҷадвалҳо, нақшаҳо ва матн хулоса, ки дар охири мақола ҷой дода мешаванд, ба ҳамин ҳаҷм дохиланд. 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. 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.

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.

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.

Агар дар матн ҷадвал овардашуда бошад, онро дар ду нусха чоп карда, саҳифаро нишондода, ба мақола замима кардан лозим аст.

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.

Ҳайати таҳририя ҳуқуқ дорад, ки бо розигии муаллиф мақолаҳоро ихтисор намояд.

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 языке) 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. Статьи, не отвечающие настоящим правилам не принимаются.

ҲАЁТИ ҲУҚУҚӢ
ПРАВОВАЯ ЖИЗНЬ

Сармуҳаррир: Ш.К.ҒАЮРОВ
Қонишини сармуҳаррир: М.Н.РАҶАБОВ
Котиби масъул: Ф.Ф.ИДИЕВ

Ба матбаа 18.02.2013. супорида шуд. Ба чопаш 19.02.2013 имзо шуд. Коғази офсет. Андозаи 70x100. Қузъи чопӣ 21,25. Супориши № 26. Адади нашр 100 нусха.

*Матбааи Донишгоҳи миллии Тоҷикистон,
кӯчаи Лоҳутӣ 2*