

ISSN 2307 – 5198

ДОНИШГОҲИ МИЛЛИИ ТОҶИКИСТОН
ТАДЖИКСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ФАКУЛТЕТИ ҲУҚУҚШИНОСӢ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

ҲАЁТИ ҲУҚУҚӢ

ПРАВОВАЯ ЖИЗНЬ

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

№ 3 (03)

2013

ДУШАНБЕ

Маҷаллаи илмӣ – иттилоотии «Ҳаёти ҳуқуқӣ» (Правовая жизнь) дар Вазорати фарҳанги Ҷумҳурии Тоҷикистон таҳти № 0177/мҷ аз 16. 01. с. 2013 ба қайд гирифта шудааст. Июл – сентябри с. 2013, таҳти № 3 (03)

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

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

Котиби масъул: Қ. Б. Қурбонов, 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.ҒАҒУРОВ – 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

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

I. Ҳаёт, ҷомеа ва давлат

I. Жизнь, общество и государство

1. Сафаров Д. С. Права человека в контексте классических и современных типов правопонимания.....
2. Сангинов Д. Ш. К вопросу о понятии права на социальное обеспечение...
3. Сафиева М. Некоторые вопросы института свидетеля в судопроизводстве казая (историко - правовое исследование).....
4. Боев М. Ф. Таърихи пайдоиш ва инкишофи биржа.....

II. Масъалаҳои ҳуқуқи байналмилалӣ

II. Вопросы международного права

5. Кодиркулов Х. Р. Содержание принципа невмешательства во внутренние дела государств в международном праве.....
6. Раҷабов М. Н. Сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон: асосҳои ҳуқуқӣ, ҳадаф, самт ва вазифаҳо.....
7. Камолов Ш. Ҳ. Мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон.....
8. Саидов И.И. Баъзе масъалаҳои мувофиқкунонии қонунгузори миллий ба талаботи м. 9 Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ (ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ).....
9. Аминов М. М. Эътироф ва иҷрои ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷӣ мувофиқи муқаррароти қонунгузори дохилӣ ва созишномаҳои байналмилалӣ.....

III. Масъалаҳои назорати прокурорӣ ва ҳуқуқи ҷиноятӣ

III. Вопросы прокурорского надзора и уголовного права

10. Махмудов И.Т. К вопросу о месте прокуратуры Республики Таджикистан в системе разделения властей.....
11. Сафаров А.И. Оид ба баъзе паҳлуҳои мафҳуми ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва ҳуқуқи муҳофизатии ҷиноятӣ.....
12. Холиқов Ш. Л. Аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан ва қасдан расонидани зарар ба саломатӣ, ки боиси марги ҷабрдида гардидааст: фарқияти таркибҳо.....

IV. Муаммоҳои ҳуқуқи граждани

IV. Проблемы гражданского права

13. Рольф Книпер. Ликвидация обществ.....
14. Гаюров Ш. К. Мафхум, аҳамият ва манбаҳои ҳуқуқи уҳдадорихи нақлиётӣ.....
15. Мирзоев П. З. Компенсация неимущественного вреда, как форма реализации внедоговорной ответственности государства за вред, причиненный предпринимателям.....
16. Саидов Х. М. Особенности правоотношений, возникающее при осуществлении права граждан на водопользование.....

V. Тафсир

V. Комментарий

17. Гаюров Ш. К., Нигораи Каримчон. Тафсири боби 9 (Уҳдадории андоз) – и Кодекси андози Ҷумҳурии Тоҷикистон.....

VI. Такриз

VI. Рецензия

18. Гаюров Ш. Оид ба баъзе муаммоҳои дар таҳрири нав таҳия намудани Кодекси граждани Ҷумҳурии Тоҷикистон (Такриз ба мақолаи Сулаймонов Ф. «Кодекси граждани ё Кодекси мадания?»).....

VII. Правила для авторов.....

I. Ҳаёт, ҷомеа ва давлат

I. Жизнь, общество и государство

Сафаров Д.С.*

Права человека в контексте классических и современных типов правопонимания

Калидвожаҳо: ҳуқуқи инсон, навъҳои фаҳмиши ҳуқуқӣ, легизм, либертариизм, позитивизм

Ключевые слова: права человека, типы правопонимания, легизм, либертариизм, позитивизм

Keywords: human rights, types of law, legalism, libertarianism, positivism

В современном мире и науке юриспруденции, права человека, несомненно, занимают одно из главных, определяющих мест в жизни любого государства. Сегодня права человека стали основой идеологической системы справедливого общества и правового государства.

Между тем, в юридической литературе отсутствует единое определение прав человека, что весьма осложняет определение правовых категорий разрабатываемой теории права.

Права человека - понятие сложное и многогранное. Здесь трудно дать одно определение и однозначное толкование. Официальное же определение этого понятия, отсутствует в нормативно-правовых актах. Тем не менее, оно отражено в законодательствах и Конституциях многих современных стран. В науке же определение прав человека попытались дать многие ученые, занимающиеся проблематикой прав личности, причем единство взглядов и мнений так и не было достигнуто.

«Право - это моральное качество, приданное человеку, справедливо наделяющее его некоторой особой привилегией совершать какое-то специфическое действие, - считал Г. Гроций. Права человека являются врожденными, хотя они иногда относятся и к вещам, как обслуживание земель, и называются реальными правами, в противоположность чисто персональным правам».¹ Г. Гроций рассматривает права человека с позиции естественно-правового подхода как нечто неотъемлемое, естественное и неотчуждаемое, как то, что дано ему с момента рождения.

*Ассистент каф. права человека и сравнительного правоведения юрид. ф-та ТНУ, канд. юрид. наук.
¹Цит. по: Мутагиров Д.З. Права и свободы человека. М., 2006. С.14.

Немецкий исследователь О. Хеффе, несколько социализируя видение проблемы, определял права человека так: «справедливыми притязаниями людей по отношению друг к другу... а затем - и по отношению к государству».²

В свою очередь, бывший Генеральный секретарь ООН Кофи Анан, отстаивая позиции естественно-правовой концепции, в одном из своих выступлений высказал: «Это часть нас самих, и мы являемся частью этих прав».³

По мнению Т.Л. Живулиной, права человека – это естественные возможности индивида ограниченные государством, на основе и в рамках которых он осуществляет личную, политическую, экономическую и иную свободу деятельности.⁴

Один из основоположников науки прав человека в России Ф.М. Рудинский определяет права человека, как «неотъемлемые свойства и возможности развития, вытекающие из социальных условий природы личности и определяющие меру свободы человека».⁵

А.Б. Венгеро́в дает следующее определение прав человека: «это объективные условия, возможности жизнедеятельности...».⁶

Томас Фляйнер полагает, что «права человека - это права людей иметь возможность жить в соответствии с их природой совместно с другими людьми».⁷

О.Э. Лейст считает, что это - «гарантированные возможности пользоваться каким либо благом».⁸

В. Р. Давтян дает следующее определение понятия прав человека: «Права человека можно определить как социальные возможности, присущие людям в силу принадлежности к единому человеческому роду и необходимые для обеспечения существования человека в качестве биосоциального существа, жизнедеятельность которого возможна только в условиях сообщества (коллектива)».⁹

Л. И. Глухарева считает, что «права человека – это нормативно выраженные возможности человека в его самореализации и развитии,

²Хеффе О. Политика. Право. Справедливость. Основоположения критической философии права и государства. Пер. с нем. М., 1994. С.248.

³ Цит. по: Глухарева Л.И. Права человека. Гуманитарный курс. М., 2002. С. 6.

⁴ Живулина Т.Л. Права человека в современных теориях правопонимания: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Нижний Новгород, 2006. С.14.

⁵ Рудинский Ф.М. Советские конституции: права человека и гражданина // Советское государство и право. 1991. №9.С.3.

⁶ Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, В.О. Лучина, Б.С. Эбзеева. М.,2000.С.214.

⁷ Фляйнер Т. Что такое права человека / Пер. с нем. М., 1997. С.20.

⁸ Цит. по: Глухарева Л.И. Права человека. Гуманитарный курс. М., 2002. С. 7.

⁹ Давтян В.Р. Идея прав человека в советской юридической науке (1946-1991 гг.): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. С. 11.

которые следуют из его способностей (состояния) и/или из поддержки со стороны государства и общества».¹⁰

Более широкое понятие прав человека дает Е.А.Лукашева: «гарантированная законом и обеспеченная судебной защитой способность реализовать свои притязания в различных сферах жизнедеятельности...», или же: «система жизнеобеспечения личности, без которой невозможно ее нормальное развитие».¹¹

В общем виде, с современной точки зрения, права человека, по мнению М. И. Абдуллаева, могут быть представлены как «признаваемые и охраняемые обществом, государством и международным сообществом определенные равные социальные возможности для отдельных лиц и их объединений по удовлетворению ими своих естественных и социальных потребностей и соответствующих притязаний, гарантии которых обеспечивают достойное и справедливое, свободное и ответственное развитие и активное участие личности в многообразных общественных, в том числе в правовых отношениях».¹²

Есть ученые, которые при исследовании проблем, связанных с личностью и правами человека, за основу берут нечто общее, универсальное. Например, часто в качестве такого элемента большинство ученых берут за основу человеческое достоинство.

М. Новицкий пишет: «Так, основным понятием теории прав человека является человеческое достоинство. Я не в состоянии дать этому понятию четкое определение. Это - достоинство, которое есть у всех. И у ребенка, который только, что родился, и у того, кто сидит в тюрьме. Потому, что они - люди».¹³

В.С. Нерсесянц считает, что «права человека - это признание правоспособности и правосубъектности человека. И по тому объему правоспособности и кругу субъектов права в разные эпохи можно судить о том, кого же из людей и в какой мере данная система права признает в качестве человека имеющего права».¹⁴

Упомянутые выше теории и взгляды на понятие «права человека» во главу угла ставят признание прав человека как исходящих из его природы, зависящих от закономерностей общества, от воли государства или правителей. Но здесь, есть мнения и совершенно иного характера.

Например, Бруно Бауэр считал, что права и свободы человека – это результат его борьбы и его образованности. «Права человека – не дар природы, они также неполученное нами от прошлой истории наследие,

¹⁰ Глухарева Л.И. Права человека в системе теории права и государства: общетеоретические, философско-правовые и методологические проблемы: дис. ... д-ра. юрид. наук. С.132.

¹¹ Цит. по: Права человека / Под ред. Лукашевой Е.А. М., 1999. С.23.

¹² Абдуллаев М.И. Права человека и закон. Историко-теоретические аспекты. Спб., 2004. С. 7-8.

¹³ Новицкий М. Власть и личность [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://hro.org/ngo/discuss/marek/> (дата обращения 11.08.2009г.).

¹⁴ Нерсесянц В.С. Философия права. Учебник для вузов. М., 2006. С.107.

они куплены ценой борьбы против случайностей рождения и против привилегий, до ныне передававшихся историей из поколения в поколение. Они результат образования, и только тот может обладать ими, кто их завоевал и заслужил».¹⁵

По мнению С. С. Алексеева права человека – выражение и реализация естественного права, это важнейший институт естественного права. Такая характеристика прав человека важна во многих отношениях. Прежде всего, именно такая характеристика – и только она – объясняет, почему права и свободы могут и должны определяться как «прирожденные», «неотъемлемые», «абсолютные». И почему они должны оцениваться не в качестве некоего «дара» государства или определенной общественной системы, а в качестве непреложной данности, необходимости, которой не может не быть в обществе на современной стадии развития цивилизации. Рассмотрение прав человека как института естественного права важно для понимания их социальной силы, роли и места в жизни общества. Именно это позволяет понять, что права человека относятся к самой сути человеческой цивилизации, к самым глубоким, первичным основам бытия человека и – что не менее важно – связаны с глобальным мировым процессом, все более раскрывающим свой потенциал именно в современных условиях, с общим движением всего человечества, его неотъемлемых прав и высокого достоинства.¹⁶

М.И. Абдулаев также считает, что выражение «права человека», которое стало общепринятым с 1945г., в практике деятельности ООН заменило бытовавшие ранее выражение «естественные права».¹⁷

Р.Ш. Сативалдыев предлагает следующее определение понятия прав человека: «Права человека – это права свободного гражданского общества, где человек и его права признаны высшими ценностями, и только на их основе принимаются позитивно-правовые нормы (нормативно-правовые акты), также они являются критерием качества этих нормативно-правовых актов».¹⁸

Поначалу кажется, что все перечисленные положения не противоречат друг другу, а взаимно друг друга дополняют, описывая ту или иную характеристику обсуждаемого понятия. Но при таком многообразии подходов к определению понятия прав человека трудно выделить особенно удачного и подходящего понятия. Для решения поставленных задач, представляется, правильно будет рассматривать категорию права человека в современных теориях правопонимания. Как справедливо отмечает М.Н. Шевцова, «говорить о правах человека, не

¹⁵ Цит. по: Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т.1. М., 1995. С.398.

¹⁶ Права человека. История, теория и практика: Учебное пособие / Отв. ред. Б.Л.Назаров. М., 1995. С.147-148.

¹⁷ Абдуллаев М.И. Права человека (Историко-сравнительный анализ). СПб., 1998. С.5.

¹⁸ Сативалдыев Р.Ш. Проблемы теории государства и права. Учебник в 2-х томах. Душанбе 2010. Т.2. (на тадж. яз.) С.90.

обращаясь к пониманию права вообще, невозможно. Право и права человека – это не различные феномены, ведущие независимую друг от друга жизнь, а явления принципиально одного порядка и одного типа. Права человека – это необходимый, неотъемлемый и неизбежный компонент всякого права, определенный аспект выражения сущности права. Право без прав человека также невозможно, как и права человека вне права. Таким образом, права человека соотносятся с правом как часть и целое. Что есть право и что есть права человека? Ответ на этот вопрос раскрывается в различных концепциях правопонимания».¹⁹ Т.Л. Живулина отмечает, что «представляется неверным говорить о проблеме прав человека безотносительно к концепциям правопонимания, так как именно теории понимания права формируют отношение к праву и, соответственно, правам человека у отдельных людей».²⁰ В этом отношении заслуживает внимания мнение В.С. Нерсесянца, который считает, что «право вообще и права человека – это не различные (по своей сути, функциям и значению) феномены, ведущие независимую друг от друга жизнь, а явления принципиально одного порядка и одного типа. Права человека (в тех или иных формах и объемах их бытия и выражения) – это необходимый ... компонент всякого права, определенный (а именно субъективно-человеческий) аспект выражения сущности права».²¹ Следовательно, нужно попытаться определить, как права человека отразились в основных типах правопонимания.

Тип правопонимания — определенное направление в познании сущности и социального назначения права. Вопросы, связанные с выбором и обоснованием типа правопонимания, относятся к числу наиболее принципиальных и дискуссионных проблем теории права.²² В основном выделяют *позитивистский* и *непозитивистский* типы правопонимания, в рамках которых развиваются различные направления правопонимания и концепции права.²³ Исторически первым и основным по своей значимости направлением позитивистской юриспруденции является легистский подход к пониманию права, в рамках которого право отождествляется с законом, т.е. с предписанным публичной властью общеобязательным правилом поведения, обеспеченным политико-властным принуждением (слово "закон" используется здесь в

¹⁹ Шевцова М.Н. Права человека: некоторые вопросы // Сибирский юридический вестник. 1999. №4. С. 5 - 6.

²⁰ Живулина Т.Л. Права человека в современных теориях правопонимания: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Нижний Новгород, 2006. С.4.

²¹ См.: Нерсесянц В.С. Права человека в истории политико-правовой мысли // Права человека . М., 1999. С. 36.

²² Подробно об этом см.: Проблемы общей теории права и государства / Под ред. В.С. Нерсесянца. М., 2001; Венгеров А.Б. Теория государства и права. М., 2000; Марченко М.Н. Проблемы теории государства и права. М., 2005; Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия. Опыт комплексного исследования. М., 1999; Сативалдыев Р.Ш. Проблемы теории государства и права. Учебник в 2-х томах. Душанбе, 2010. Т.2. (на тадж. яз.); Четвернин В.А. Введение в курс теории права и государства: Учебное пособие для вузов. М., 1997; Нерсесянц В.С. Философия права: Учебник для вузов. М., 1997.

²³ См.: Четвернин В.А. Введение в курс теории права и государства. С.11.

широком смысле, включающем в себя судебный прецедент и правовой обычай). Непозитивистское правопонимание, с точки зрения методологии своего подхода к анализу права, исходит из представления о наличии некоего идеального правового критерия, позволяющего оценивать правовую природу явлений, наблюдаемых на эмпирическом уровне. В рамках такого типа правопонимания можно выделить два основных направления: естественно-правовое и философское понимание права.

С позиций естественно-правового типа правопонимания, "различение и соотношение естественного права и позитивного права - это не соотношение (с поисками путей и условий их совпадения и критикой случаев несовпадения) правовой сущности (в виде естественного права) и правового явления (в виде позитивного права), а противопоставление (зачастую - антагонизм) естественного права (как единственного подлинного права и подлинной правовой сущности, и вместе с тем подлинного правового явления) и позитивного права (как неподлинного права, неподлинного и как сущность, и как явление). Отсюда и присущий естественно-правовым концепциям правовой дуализм - представление о двух одновременно действующих системах права (права естественного и права официального)". Философское же правопонимание строится на основе различения сущности права (т.е. конституирующего признака права, выражающего его специфику) и явления (внешнего проявления данной сущности в социальной реальности). Согласно такому подходу сущность права является критерием оценки и правового качества закона, и правовой природы естественных прав. Закон, не соответствующий правовой сущности, носит неправовой, произвольный характер. Аналогичным образом норма естественного права, не отвечающая сущностному критерию, выходит за пределы права, распространяя свое регулятивное воздействие на сферу отношений нравственного, религиозного и иного, неправового по своей природе, порядка. Наиболее последовательное развитие философское понимание права получило в рамках либертарной концепции правопонимания, в основе которой лежит трактовка права как всеобщей формы и равной меры свободы индивидов. Данный тип правопонимания, в основе которого лежит различение права и закона и трактовка права как всеобщей формы и равной меры свободы индивидов, начал формироваться в российской теории права с середины 70-х годов в острой полемике с позитивистским подходом к праву советского образца. Автор либертарной концепции правопонимания В.С. Нерсисянц под сущностью права понимал формальное равенство, раскрываемое как единство трех составляющих: всеобщей равной меры регуляции общественных отношений, свободы и справедливости. Согласно такому подходу, право как специфическая форма общественных отношений людей по принципу формального

равенства - это абстрактно равная и одинаково справедливая для всех мера (масштаб) свободы.²⁴

Становится очевидным, что все определения понятия и содержания прав человека опираются или на естественно-правовую теорию или на позитивную теорию. По словам У. Черони, для первой характерно выведение прав человека "из области морали, критериев справедливости, безотносительно к юридическим порядкам", вторая "подчеркивала позитивную природу современного права как права, установленного или гарантированного государством"²⁵. Может показаться, что более правильным будет определение прав человека с позиции одной из этих теорий. Однако в теории права существует и интегративный тип правопонимания - право рассматривается как совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободных волей в их взаимоотношении друг с другом. Либертарно-юридическая концепция В.С. Нерсесянца считается одной из форм интегративного (смешанного) типа правопонимания.²⁶ О своей концепции сам В.С. Нерсесянц говорил следующее: «В рамках этой концепции различения и соотношения права и закона (как соответственно сущности и явления) под сущностью права мы имеем в виду принцип формального равенства, который, согласно нашей трактовке, представляет собой единство трех подразумевающих друг друга сущностных свойств (характеристик) права - всеобщей равной меры регуляции, свободы и справедливости. Это триединство сущностных свойств права (три компонента принципа формального равенства) можно охарактеризовать как три модуса единой субстанции, как три взаимосвязанных значения одного смысла: одно без другого (одно свойство без других свойств) невозможно. Присущая праву всеобщая равная мера - это именно равная мера свободы и справедливости, а свобода и справедливость невозможны вне и без равенства (общей равной меры). Сказанное означает, что равенство, свобода и справедливость, как свойства правовой сущности (моменты принципа формального равенства), носят формальный (формально-содержательный, а не фактически-содержательный) характер, являются формально-правовыми качествами (и категориями), входят в понятие права, возможны и выразимы лишь в правовой форме».²⁷

Об исследовании прав человека с точки зрения интегративного типа правопонимания (т.е. в смешанном виде), Л.В. Павлова пишет, что

²⁴См.: Лапаева В.В. Различные типы правопонимания: анализ научно-практического потенциала // Законодательство и экономика. 2006. № 4. С. 12 - 15.; Она же. Российская юриспруденция в поисках нового типа правопонимания // Наш путь к праву: материалы философско-правовых чтений памяти академика В.С. Нерсесянца. М., 2006. С. 35-61.

²⁵Черони У. Права человека. Демократия. Светская этика // Права человека в истории человечества и в современном мире. М., 1989. С. 52.

²⁶Подробно об этом см.: Сативалдыев Р.Ш. Проблемы теории государства и права. Т.2. С.65-68.

²⁷Нерсесянц В.С. Философия права: либертарно-юридическая концепция // Вопросы философии. 2002. № 3. С. 3-15.

«представляется ошибочным изолированно рассматривать доктринальные концепции относительно естественной природы прав человека и их правовое регулирование. При всей разновременности указанных процессов они взаимодействуют друг с другом. Любое теоретическое или религиозное воззрение остается лишь абстракцией без юридической защиты со стороны государства. Весь ход формирования философско-правовой концепции прав человека подтверждает данный аргумент».²⁸

Р.Ш. Сативалдыев также выделяет «позитивное право» (право, установленное государством) и «естественное право» (право, которое появилось до государства, действует независимо от государства и включает в себя весь комплекс естественно-правовых требований, такие, как справедливость, свобода, разум, совесть и т.п.²⁹) По его мнению, позитивное право и естественное право развивались одновременно, но противоречивым образом. Сегодня такие противоречия могут быть разрешены только посредством категории прав человека. Современные права человека выступают и в форме позитивно-правовых норм, и в форме естественно – правовых требований. С уверенностью можно говорить, что в результате единения естественно-правовых ценностей с позитивными ценностями, таким противоречиям не будет больше места. В итоге, Р.Ш. Сативалдыев приходит к выводу, что в решении противоречия между теорией позитивного права и естественного права решающую роль может сыграть либертарная теория В.С. Нерсисянца, в которой права выступают ни в качестве позитивного права, ни в качестве естественного права. Либертарное право как форма проявления формального равенства, справедливости и свободы – один из наилучших способов разрешения противоречия позитивного права и естественного права.³⁰

Именно в таком варианте и была разработана и принята Конституция независимого Таджикистана. В этом можно убедиться при тщательном анализе ее отдельных норм, особенно тех, которые непосредственно связаны с правами человека. Например, естественно-

²⁸ Павлова Л.В. Современная концепция прав и свобод человека и ее трактовка Всеобщей декларацией прав человека 1948 [Электронный ресурс] / Л.В. Павлова // Белорусский журнал международного права и международных отношений. 1998. № 5. Режим доступа: <http://www.beljournal.evolutio.info/> (дата обращения: 10.09.2009г.).

²⁹Подобным образом «естественное право» характеризует и Э.С. Насурдинов. По его мнению, «естественное право предполагает наличие разумной среды. Естественное право, в отличие от юридического, созданного субъективной волей, не нуждается в творцах. Но оно нуждается в разумных существах, способных признать в факте существования человека ценность, равную другой ценности, ибо ценность есть мера сопоставления. Являясь необходимым элементом самого механизма существования и развития индивида и сообщества индивидов, естественное право может внести в позитивное право философское достоинство. Как явления высокого социального значения, феномен естественного права осмысливает правовую действительность, так как оно призвано концентрированно выражать объективные требования, которые выдвигает сама жизнь. Как философское содержание человеческого права, естественное право служит первоосновой позитивного права». Подробно см.: Насурдинов Э.С. Проблемы формирования правовой культуры в условиях становления демократического государства в Таджикистане. Душанбе, 2010. С. 43.

³⁰ Сативалдыев Р.Ш. Проблемы теории государства и права. Т.2. С.90.

правовой тип правопонимания отражен в ч. 2 ст. 5 Конституции РТ, где говорится «Жизнь, честь, достоинство и другие естественные права человека неприкосновенны». Стоит отметить, что в Конституции РТ, в отличие от конституций большинства других стран, используется термин «естественные права», что демонстрирует одно из их отличительных свойств - их неприкосновенность.³¹

Другое требование естественно-правового типа правопонимания отражено в ч.3. ст. 5 Конституции РТ: «Право и свободы человека и гражданина признаются, соблюдаются и защищаются государством». Отметим, что здесь не говорится о том, что эти права устанавливаются государством, а только признаются, что не противоречит их естественной природе.

В нормах Конституции РТ также отражены требования философского типа правопонимания. «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью», - говорится в ч.1 ст. 5 Конституции РТ, которая полностью охватывает требования данного типа правопонимания.

Отражены в Конституции РТ и требования либертарной теории. Как известно, данный тип правопонимания основывается на индивидуе, его правах, самостоятельности его действий, тем самым суть права раскрывается посредством индивида и его прав. В Конституции РТ часто используются такие слова как «каждый», «человек», «лицо» и др., что свидетельствует об отражении либертарной теории в Конституции РТ.³²

На основе анализа рассмотренных нами выше подходов к определению понятия «права человека», а также изучения этого понятия, данного в энциклопедических словарях, в работах юристов и философов права и известных правозащитников, попытаемся дать свое определение правам человека: права человека - это неотъемлемые свойства и возможности использования индивидом наиболее существенных благ, охватывающих различные стороны индивидуального и общественного бытия, которые обеспечивают достойное и справедливое, свободное, ответственное развитие, также признаются и гарантируются со стороны государства.

Литература:

1. Абдуллаев М.И. Права человека и закон. Историко-теоретические аспекты. - Спб., 2004.
2. Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия. Опыт комплексного исследования. – М.: Статут, 1999.
3. Венгеров А.Б. Теория государства и права. - М., 2000.
4. Глухарева Л.И. Права человека. Гуманитарный курс. – М., 2002.

³¹Основными свойствами прав человека считаются их неприкосновенность, неотъемлемость и универсальность.

³² Об этом подробно см.: Сативалдыев Р.Ш. Комментарий к Конституции Республики Таджикистан в связи с ее научными понятиями // Вестник Конституционного суда Республики Таджикистан. 2010. №2. С. 24 - 26. (на тадж. яз.)

5. Давтян В.Р. Идея прав человека в советской юридической науке (1946-1991 гг.): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2011.
6. Живулина Т.Л. Права человека в современных теориях правопонимания: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Н. Новгород, 2006.
7. Лапаева В.В. Российская юриспруденция в поисках нового типа правопонимания // Наш путь к праву: материалы философско-правовых чтений памяти академика В.С. Нерсисянца. М., 2006.
8. Марченко М.Н. Проблемы теории государства и права: Учебник. - М.: Проспект, 2001.
9. Мутагиров Д.З. Права и свободы человека. - М.: 2006.
10. Насурдинов Э.С. Проблемы формирования правовой культуры в условиях становления демократического государства в Таджикистане. - Душанбе, 2010.
11. Нерсисянц В.С. Философия права: либертарно-юридическая концепция // Вопросы философии. 2002. № 3.
12. Нерсисянц В.С. Философия права: Учебник для вузов. - М., 2006.
13. Права человека. История, теория и практика: Учеб. пособие / Отв. ред. Б.Л. Назаров. - М.: Руслит, 1995.
14. Права человека: Учебник для вузов / Отв. ред. Е.А. Лукашева. - М.: Норма, 2005.
15. Рудинский Ф.М. Советские конституции: права человека и гражданина // Советское государство и право. 1991. №9.
16. Сативалдыев Р.Ш. Комментарий к Конституции Республики Таджикистан в связи с ее научными понятиями // Вестник Конституционного суда Республики Таджикистан. 2010. №2. (на тадж. яз.)
17. Сативалдыев Р.Ш. Проблемы теории государства и права: Учебник в 2-х томах. Т.2. - Душанбе, 2010. - (на тадж. яз.).
18. Шевцова М.Н. Права человека: некоторые вопросы // Сибирский юридический вестник. 1999. №4.

Сафаров Д. С.

ФИШУРДА

Ҳуқуқи инсон дар партави навъҳои анъанавӣ ва фаҳмиши муосири ҳуқуқӣ

Ҳуқуқи инсон ҳамчун падидаи мураккаби иҷтимоӣ мавриди мубоҳисаҳои илмӣ қарор дорад. Дарки мазмун ва моҳияти ягонаи он хеле душвор арзёбӣ мегардад. Чихати расидан ба ин ҳадаф муаллифи мақола ҳуқуқи инсон, мафҳум ва моҳияти онро дар партави навъҳои мухталифи фаҳмиши ҳуқуқӣ баррасӣ намудааст. Муаллиф паҳлуҳои чудоғонаи навъҳои анъанавӣ ва муосири фаҳмиши ҳуқуқиро мавриди

таҳлил қарор дода, дар заминаи онҳо таърифи нави мафҳуми ҳуқуқи инсонро манзур сохтааст.

Сафаров Д. С.

АННОТАЦИЯ

Права человека в контексте классических и современных типов правопонимания

Права человека, выступая в качестве сложной социальной явления современности, стали объектом научных дискуссий. Предложение однозначного определения понятия прав человека, представляет значительную трудность. В этих целях автор данной статьи рассматривает понятие и содержание прав человека в контексте различных типов правопонимания и на этой основе предлагает собственное авторское определение этой категории.

Safarov D. S.

THE SUMMARY

Human rights in the context of classical and modern types of law

Human rights, serving as a complex social phenomenon of our time, have been the object of scientific debate. Offer a clear definition of the concept of human rights is a significant challenge. To this end, the author of this article examines the concept and content of human rights in the context of different types of law, and on this basis, offers an author concept in this category.

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ ПРАВА НА СОЦИАЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ

Калидвожахо: ҳуқуқ ба таъминоти иҷтимоӣ, ҳуқуқҳои иҷтимоӣ-иқтисодӣ, ҳуқуқи инсон, намудҳои нафақа, зиндагии арзанда, инкишофи озодона.

Ключевые слова: право на социальное обеспечение, социально-экономические права, права человека, вида пенсии, достойная жизнь, свободное развитие.

Keywords: the right to social security, social and economic rights, human rights, the type of pension, a decent life, free development.

В соответствии со ст. 39 Конституции РТ «Каждому гарантируется социальное обеспечение в старости, в случаях болезни, инвалидности, утраты трудоспособности, потери кормильца и в других случаях, определяемых законом».¹ Право на социальное обеспечение, как и другие социально-экономические права, занимает особое место в системе основных прав человека. Возникает вопрос, что нужно понять под понятием «права на социальное обеспечение»?

Современный этап общемирового развития концепции социально-экономических прав человека начался после Второй мировой войны. В 1941г. Президент США Ф.Рузвельт в своей речи назвал четыре необходимые свободы, которые должны быть обеспечены демократическим обществом: свобода слова, свобода отправления религиозных культов, свобода от страха, свобода от нужды.² В 1943г. лорд У.Беверидж сделал в английском парламенте доклад "О социальном страховании", содержащий стратегию социального развития государства после войны.³

Всеобщая декларация прав человека 1948г., закрепила весь исторически известный комплекс прав человека. В качестве одного из важнейших прав в ст. 10 провозглашено право на жизнь. Это право очень объемно по содержанию, оно подразумевает не только жизнь без войны, но и условия достойного существования, необходимые для всестороннего развития человека. Непосредственно праву на социальное обеспечение посвящены ст.22 и ст.25 Всеобщей декларации прав

* Канд. юрид. наук, доц., зав. кафедрой предпринимательского и коммерческого прав юрид. ф-та ТНУ
¹См.: Конституция РТ от 6 ноября 1994 года принятая на всеобщем референдуме с изменения и дополнения от 26.09.1999 г., 22.06.2003 г.// http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2213 (дата обращения 21.09.2013г).

²См.: Мюллерсон Р.А. Права человека: идеи, нормы, реальность. -М.: Юрид. лит. 1991. -160с.// <http://www.law.edu.ru/book/book.asp?bookID=8425> (дата обращения 21.09.2013г).

³См.: Мачульская Е.Е. Право на социальное обеспечение - естественное и неотъемлемое право человека //Вестник Московского университета. -1998. -№5. - С. 53-64// <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=1317537>(дата обращения 21.09.2013г).

человека. Оно предоставляется каждому человеку, как члену общества, и должно гарантировать с учетом имеющихся материальных возможностей достойный жизненный уровень при наступлении безработицы, болезни, инвалидности, вдовства, старости и иных случаев утраты средств к существованию⁴. В соответствии с Международным Пактом об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966г. должно быть обеспечено право каждого человека на достаточный жизненный уровень для него и его семьи, включающий достаточное питание, одежду и жилище (ст. 11).⁵

Введение Законом РТ "О пенсионном обеспечении граждан Республики Таджикистан" от 25 июня 1993 года, №796 института социальных пенсий, назначаемых независимо от участия в трудовой деятельности, означало, что взгляды на социально-экономические права человека изменились.⁶ Но радикальный поворот произошел лишь после принятия Конституции 1994г., которая исходит из естественной природы основных прав человека.

Существует точка зрения, что основные (естественные) права человека вообще "не нуждаются в урегулировании позитивным правом, хотя они могут вполне выступать в качестве политических обязательств государства"⁷. Однако данное утверждение представляется достаточно спорным, поскольку для того, чтобы стать правом любое правило должно быть выражено с помощью какой-либо внешней формы. Основные права - это права, закрепленные в международно-правовых актах и в конституции государства. Если какое-либо право, признанное международным сообществом, отсутствует в конституции государства, то ему следует придать юридическую силу с помощью любого другого закона независимо от конституции.⁸

По мнению Е.Е. Мачульской все юридические права и свободы обуславливаются закономерностями функционирования и развития общественных отношений, которые по существу служат для них первоисточником. Поэтому при разработке юридических норм, закрепляющих основные (естественные) права и свободы человека, законодатели должны исходить из ряда факторов.⁹ Р.А. Мюллерсон

⁴См.: Всеобщая декларация прав человека принятая резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года// http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml(дата обращения 21.09.2013г).

⁵См.: Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах принятая резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1966 года// http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml (дата обращения 21.09.2013г).

⁶См.: Ведомости Верховного Совета Республики Таджикистан 1993 г., №15-16, ст. 350; Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан 1996 г., №3, ст.48; 1997 г., № 9, ст.117; 1998 г., № 10, ст. 119, № 22, ст.318; 1999 г., № 5, ст. 61, № 9, ст. 235, №12, ст.351; 2002 г., № 4, ч.1, ст.158; 2005 г., № 7, ст. 406; 2007г., №7, ст.695; 2008г., №10. ст.823; 2009г. №9-10, ст. 547.

⁷См.: Фабрициус Ф. Права человека и европейская политика. М.1995. С.128.

⁸См.: Лукашева Е.А. Общая теория прав человека. М.1996.С.19.

⁹См.: Мачульская Е.Е. Право на социальное обеспечение - естественное и неотъемлемое право человека //Вестник Московского университета. -1998. -№5. - С. 53-64// <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=1317537>(дата обращения 21.09.2013г).

объединил эти факторы в три уровня. Первый уровень образуют индивидуальные факторы, связанные с биологическими и социальными потребностями человека; второй уровень - общественные, отражающие зрелость государственного развития общества, его традиции и культуру; третий уровень - международные, выражающие степень цивилизованности мирового сообщества в целом.¹⁰ По нашему мнению наибольшее влияние на определение социально-экономических прав человека оказывают условия, относящиеся к первому и второму уровням.

В соответствии с Конституцией РТ 1994г. человек, его права и свободы являются высшей ценностью (ч.1 ст. 5). В число основных прав человека Конституция РТ включает и право на социальное обеспечение, содержание которого раскрывается в целом ряде статей. Так, ст.34 устанавливает, что мать и ребенок находятся под особой защитой и покровительством государства, государство заботится о защите детей-сирот и инвалидов, их воспитании и образовании; ст. 35 провозглашает право каждого на социальную защиту от безработицы; ст.36 провозглашает право каждого на жилище; в ст.38 предусмотрено что, каждый, в рамках, определенных законом, пользуется бесплатной медицинской помощью в государственных учреждениях здравоохранения, государство принимает меры по оздоровлению окружающей среды, развитию массового спорта, физической культуры и туризма; ст.39 каждому гарантирует социальное обеспечение в старости, в случаях болезни, инвалидности, утраты трудоспособности, потери кормильца и в других случаях, определяемых законом; ст.41 раскрывает право на образование и т.д.

Вместе с тем вполне очевидно, что перечисленные права имеют широкое содержание, в котором собственно социальное обеспечение является только одной из граней. В частности, право на защиту от безработицы, помимо выплаты пособия при наступлении соответствующего социального риска, подразумевает: правовую защиту от незаконного отказа в приеме на работу и от необоснованного увольнения; особый порядок проведения массовых увольнений по причинам производственного характера; бесплатное содействие в подборе подходящей работы и трудоустройстве органами службы занятости; бесплатное обучение новой профессии и повышение квалификации по направлению службы занятости; выплату стипендий в период профессиональной подготовки, переподготовки или повышения квалификации; возможность участия в оплачиваемых общественных работах и др. Защита материнства и детства не сводится только к предоставлению пособий. Она гарантируется законодательством об охране труда женщин, специализированным акушерско-гинекологическим обслуживанием и другими мерами. Право человека на

¹⁰См.: Мюллерсон Р.А. Права человека: идеи, нормы, реальность. -М.: Юрид. лит. 1991. -160с.// <http://www.law.edu.ru/book/book.asp?bookID=8425> (дата обращения 21.09.2013г).

охрану здоровья не ограничивается предоставлением населению доступной медико-социальной помощи. Оно предполагает также охрану окружающей природной среды, создание благоприятных условий труда, быта и отдыха, воспитания и обучения, производство и реализацию доброкачественных продуктов питания.

Осуществление конституционных прав и свобод производится путем перевода общих конституционных предписаний в плоскость отраслевого законодательства, выработки процессуальных форм их реализации и защиты. Право на социальное обеспечение конкретизируется с помощью законов и иных нормативных правовых актов. Например, Законом РТ «О страховых и государственных пенсиях» предусмотрено предоставление два вида пенсии - страхового (по возрасту, по инвалидности, по случаю потери кормильца) и государственного (социальная пенсия, пенсия за высокие заслуги перед Республикой Таджикистан)¹¹. Законом РТ «О социальной защите инвалидов» предусмотрено реабилитация инвалидов в следующих направлениях: медицинские меры восстановления, в том числе путем хирургического вмешательства, обеспечение техническими средствами, протезно-ортопедическое обеспечение и санаторно-курортное лечение; профессиональная ориентация, обучение и образование, содействие в трудоустройстве, производственная адаптация; социально - средовая, социально-педагогическая, социально-психологическая и социально-культурная реабилитация, социально-бытовая адаптация; спорт и физкультурно-оздоровительные мероприятия.¹² Законом РТ «О государственном социальном страховании» в Республики Таджикистан устанавливаются следующие виды обеспечения по государственному социальному страхованию: пенсионное обеспечение; пособия по временной нетрудоспособности; пособия по беременности и родам; семейные пособия; пособия по безработице; пособия на погребение (ритуальное пособие); расходование средств на оздоровление работников и членов их семей, а также на реализацию других мероприятий, соответствующих задачам и функциям по охране труда и оздоровлению трудящихся и их семей; надбавки к пенсии из средств пенсионных накоплений на индивидуальных накопительных счетах; иные виды выплат, назначенных в соответствии с законами РТ, а также обеспечивающих выполнение функций страховщика.¹³ Законом РТ «О социальном обслуживании» предусматривается что, социальное обслуживание осуществляется социальными службами в следующих формах: социальное обслуживание на дому; социальное обслуживание в

¹¹См.: ст. 6-7 Закона РТ «О страховых и государственных пенсиях» от 12 января 2010 года, №595// Ахбори Маджлиси Оли РТ, 2010 год, №1, ст. 19; 2011г., №3, ст. 175; 2012г., №8, ст. 831 Закон РТ от 01.08.2012г., №894, ЗРТ от 28.12.12г. №909.

¹²См.: ст. 11 Закона РТ «О социальной защите инвалидов» от 29 декабря 2010 года, №675// Ахбори Маджлиси Оли РТ, 2010г., №12, ст.834.

¹³См.: ст. 9 Закона РТ «О государственном социальном страховании» 13.12. 1997г., №518// Ахбори Маджлиси Оли РТ. 1997г. №23-24 ст.350, 2003г. №8, ст.458; 2006г., №4, ст.200; 2007г, №3, ст. 177; 2007год. №7, ст.694; 2008г, №10, ст. 821.

стационарных учреждениях; социальное обслуживание в учреждениях временного пребывания¹⁴ и т.д.

Детализируя и раскрывая нормы Конституции, отраслевое законодательство не должно допускать отступления от ее буквы и ценностных ориентиров, ограничения круга предусмотренных конституционной нормой прав. Такое отступление означает либо нарушение, либо изменение Конституции¹⁵. В соответствии с ч. 1 ст.10 Конституции РТ законы и другие правовые акты, противоречащие Конституции, не имеют юридической силы. Ограничения прав и свобод граждан допускаются только с целью обеспечения прав свобод других граждан, общественного порядка, защиты конституционного строя и территориальной целостности республики (ч.3 ст.14).

В социальном обеспечении некоторая возможность усмотрения предоставляется органам социальной защиты при оценке материального положения лица, обратившегося за государственной социальной помощью. Это позволяет дифференцировать размеры социальной помощи и обеспечить ее адресность. Но пределы усмотрения определяются содержанием правовых норм и ограничиваются финансовыми возможностями территории. Важнейшей юридической гарантией права человека на социальное обеспечение в настоящее время является право обжаловать действия органов социального обеспечения в суд, закрепленное ст.19 Конституции РТ.

Проведенный анализ норм Конституции и законов, закрепляющих право на социальное обеспечение, позволяет сделать вывод о том право на социальное обеспечение в субъективном смысле - это права человека признанная, соблюдавшаяся и защищающаяся государством для удовлетворение совокупности материальных, духовных благ и услуг, которые обеспечивают достойную жизнь и свободное развитие каждого человека.

Литература:

1. Конституция РТ от 6 ноября 1994 года принятая на всеобщем референдуме с изменения и дополнения от 26.09.1999 г., 22.06.2003 г.// http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2213 (дата обращения 21.09.2013г).
2. Мюллерсон Р.А. Права человека: идеи, нормы, реальность. -М.: Юрид. лит. 1991. -160с.// <http://www.law.edu.ru/book/book.asp?bookID=8425> (дата обращения 21.09.2013г).
3. Мачульская Е.Е. Право на социальное обеспечение - естественное и неотъемлемое право человека //Вестник Московского университета. -

¹⁴ См.: ст.13 Закона РТ «О социальном обслуживании» 5 января 2008 года, №359// Ахбори Маджлиси Оли РТ. 2008г., №1, ст.24.

¹⁵ См.: Мачульская Е.Е. Право на социальное обеспечение - естественное и неотъемлемое право человека //Вестник Московского университета. -1998. -№5. - С. 53-64// <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=1317537>(дата обращения 21.09.2013г).

1998. -№5. - С. 53-64// <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=1317537>(дата обращения 21.09.2013г).
- 4.Всеобщая декларация прав человека принятая резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года// http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml(дата обращения 21.09.2013г).
- 5.Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах принятая резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1966 года// http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml (дата обращения 21.09.2013г).
6. Фабрициус Ф. Права человека и европейская политика. М.1995.
7. Лукашева Е.А. Общая теория прав человека. М.1996.
8. Закон РТ «О страховых и государственных пенсиях» от 12 января 2010 года, №595// Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2010 год, №1, ст. 19; 2011г,№3, ст. 175; 2012г., №8, ст. 831 Закон РТ от 01.08.2012г., №894, ЗРТ от 28.12.12г. №909.
9. Закон РТ «О социальной защите инвалидов» от 29 декабря 2010 года, №675// Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2010г., №12, ст.834.
10. Закон РТ «О государственном социальном страховании» 13 декабря 1997 года, №518// Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан 1997г. №23-24 ст.350, 2003г. №8, ст.458; 2006г., №4, ст.200; 2007г, №3, ст. 177; 2007год. №7, ст.694; 2008г, №10, ст. 821.
11. Закон РТ «О социальном обслуживании» 5 января 2008 года, №359// Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2008г., №1, ст.24.

Сангинов Д. Ш.

ФИШУРДА

Оид ба мафҳуми ҳуқуқ ба таъминоти иҷтимоӣ

Дар мақолаи мазкур муаллиф ақидаҳои олимони ва асосҳои қонунгузорию оид ба мафҳуми ҳуқуқ ба таъминоти иҷтимоӣ дар маънои субъективӣ таҳлил намуда, пешниҳоди илмӣ ва амалиро барои мафҳуми мукаммали ҳуқуқ ба таъминоти иҷтимоӣ пекаш кардааст.

Сангинов Д. Ш.

Аннотация

К вопросу о понятии права на социальное обеспечение

В данной статье автором анализировано научные мнения и законодательные основы понятия права на социальное обеспечение. Предлагается научные и практические предложения для совершенствования понятия права на социальное обеспечение в субъективном смысле.

The summary

On the concept of the right to social security

In this paper, the author analyzed so scientific opinion and the legislative framework for the concept of the right to social security. It is proposed that scientific and practical suggestions for improving the concept of the right to social security.

Сафиева М.*

**Некоторые вопросы института свидетеля в судопроизводстве казия
(историко - правовое исследование)**

Калидвожаҳо: ҳуқуқ, таърихи ҳуқуқ, ҳуқуқи ислом, шохид, муурофияи судӣ

Ключевые слова: право, история права, исламское право, свидетель, судебный процесс

Keywords: law, the history of law, Islamic law, witness, court trial

Мусульманское право оказало глубокое влияние на историю развития государства и права целого ряда стран Востока. Сфера его действия как юридического и идеологического фактора в наше время также остается весьма широкой, что во многом предопределяется тесными связями мусульманского права с исламом как религиозной системой, которая до сих пор имеет едва ли не определяющее значение для мировоззрения самых широких слоев населения в этих странах. Кроме того, из всех мировых религий ислам, пожалуй, наиболее близко соприкасается с государством и правом. Связующим звеном здесь выступают мусульманское право и исламская правовая идеология.¹ Подчеркивая государственный характер ислама, мусульманское право всегда стояло в центре его учения и воспринималось не только как система норм, но не в последнюю очередь как универсальная политико-правовая доктрина.

Многие институты исламского права становятся актуальными в нынешнее время, когда многие государства находятся в переходном

*Ассистентка кафедры судебного права и прокурорского надзора юрид. ф-та ТНУ

¹См.: Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. Вопросы теории и практики. М.: Наука, 1986; Буриев И.Б. Действия мусульманского права в дореволюционном Таджикистане (VIII – начало XX вв.). Душанбе, 1999; Халиков А. Хадис как источник мусульманского права. Душанбе, 1998 и др.

периоде, в том числе Таджикистан поставила перед собой цель создания демократического, правового и светского государства. Созданию демократической государственности способствует целый ряд факторов, в частности институт свидетеля, которая помогает светскому правосудию в установлении истины, т.е. защите прав и интересов граждан. Знание процессуальных особенностей использования свидетельских показаний в Исламе имеет важное значение. Сочетание правовых и религиозных норм в привлечении свидетелей в судебный процесс связано со значением Ислама в ЦА регионе. Однако это обстоятельство ни как не умаляет значение права гражданского или уголовного судопроизводства, а также возможности технических средств доказывания.

Свидетельствование является древнейшим процессуальным институтом. Институт свидетеля является важнейшим институтом правосудия и играет значительную роль в установлении истины в рассматриваемых спорах, семейных, гражданских и уголовных делах.

Институту свидетеля дается огромное значение и в исламском праве. Аяты Корана о свидетеле гласят: «Пусть свидетели не уклоняются давать показание, когда таковое требуют от них»²; «Не скрывайте своего показания, ибо, кто скрывает свое показание, есть правонарушитель».³

При этом считается, что требование стороны является необходимым условием, дачи показаний, поэтому оно зависит от заявления его требования, как и при осуществлении всех других прав лица.

В случаях, влекущих телесное наказание, свидетели вправе дать показание или уклониться от него, по своему усмотрению. В этих случаях они имеют выбор между двумя похвальными действиями: установлением наказания и охранением доброго имени преступника. Скрытие пороков предпочтительно, ибо Пророк сказал лицу, давшему показание: «Воистину, было бы лучше для тебя, если бы ты скрыл оное». В другом месте он сказал: «Кто скрывает пороки своего брата мусульманина, над преступлениями того в обоих мирах Господь накинёт покров».⁴

Однако в случае кражи обязательно дать показание об имуществе, удостоверив, что «такое-то лицо взяло такое-то имущество», для охранения права собственника; но должно употреблять слово «взяло» вместо «украло», чтобы преступление осталось скрытым. Если бы было употреблено слово «украло», то вор подлежал бы ампутации, а так как при ампутации нет ответственности за имущество, то право собственника было бы уничтожено.

² Маргинани Бурхануддин. Хидоя. Комментарии мусульманского права : в 2 ч. Ч. 1. Т. I—11 / Пер. с англ. / Под ред. Н.И. Гродекова ; отв. ред., авт. предисл., вступ. ст. и науч. комм. проф. А.Х. Саидов. М.: Волтерс Клувер, 2010. С.742.

³ Там же

⁴ Там же

Примечательно, что для доказывания совершенного преступления требуется разное количество свидетелей. Например, при блудодеянии требуется показание четырех мужчин, как предписано в Коране, и показание женщины не приемлется.⁵ По мнению Х.С.Сулеймановой показания женщин могла использоваться в интересах более сильной из сторон и что приниженное положение женщины нередко использовалось для обмана и эксплуатации. Она также пишет о «второсортности» показания женщин, то есть малозначимости свидетельствования женщин в принятии решений, что опровергается положениями мусульманского права отраженные в Хидае.⁶ Действительно к свидетельствованию приглашали женщин, там, где нельзя было сослаться на показание мужчин. В других уголовных делах требуется показание двух мужчин. Во всех других делах требуется показание двух мужчин или одного мужчины и двух женщин, касается ли дело имущества или других прав, каковы брак, развод, представительство, душеприказчество и т.п. Имам Шафии говорит, что показание одного мужчины и двух женщин не может быть допущено, за исключением случаев, касающихся имущества и зависящих от него отношений, каковы аренда, поручительство и т.д., ибо показание женщины недопустимо по своему существу ввиду недостаточности ее рассудка, отсутствия памяти и неспособности управлять, ввиду чего ее показание не допускается в уголовных делах.

Ханафиты возражали против него, так как, по имаму Шафии, показание женщин недействительно по самой природе его, то отсюда следовало бы, что показание их одних недопустимо также в делах, касающихся имущества; между тем показание четырех женщин, по его мнению, допустимо в этих случаях.

Так как показание двух женщин допускается вместо показания одного мужчины, то отсюда следовало бы, что показание одних только четырех женщин должно быть допущено в делах, касающихся имущества и других прав.⁷ Между тем на самом деле оно не допускается.

Это следовало бы по аналогии. Однако показание исключительно четырех женщин не принимается (против аналогии). В учении имамов – основателей школ это обосновывается, тем, что часто представлялся бы повод для женщин являться в публичные места; между тем им похвально вести замкнутый образ жизни.

Честность свидетелей и употребление ими слова «показание» представляются необходимыми. Во всех делах, имущественных и прочих, требуется честность свидетелей и употребление ими слова «шаходат» (показание)⁸, потому что шахадат есть свидетельство, так как она обладает свойством обязательности, ввиду чего оно ограничивается

⁵При этом в учении шиитов – имамитов свидетельство женщины приемлемо, если рядом с ней свидетельствует и мужчина. См.: Сокит М.Х. Оини додрасй дар ислом. Кум, 1380. С.231.

⁶Хидая. М. 2008. С.743.

⁷Маргинани Бурхануддин. Указ. раб. С.744.

⁸Другими словами, нужно, чтобы свидетель сказал (по-арабский) «аш-шухадо» — «я свидетельствую» или (по-таджикский) «шаходат мекунам» — «я даю показание».

районом подсудности, а равно и свидетели должны быть свободными и мусульманами. Посему, если свидетель скажет: «Я знаю» или: «Я достоверно знаю», не употребляя слова «шахадат», то показание его не может быть принято во внимание. Что касается честности свидетелей, то такое необходимо ввиду аятов Корана: «Выслушай показание двух праведных лиц». Честность свидетелей служит ручательством истины, между тем как недостаток честности в свидетеле (устанавливаемый совершением им запрещенных действий) заставляет предполагать, что он покажет ложно и, следовательно, устанавливает вероятность лживого показания. Передают мнение Абу Юсуфа, что неправедный человек,⁹ если только он обладает великодушием, заслуживает доверие, ибо такой характер делает невероятным подкуп свидетеля и лжесвидетельство с его стороны. Однако первое мнение (что не следует верить показанию неправедного человека) более согласно с источниками. Лжесвидетельство карается.¹⁰ Что касается употребления слова «шахадат»,¹¹ то оно необходимо, потому что во всех местах Корана, относящихся к свидетельским показаниям, употребляется это слово, и оно должно быть также употребляемо ради большей предосторожности, ибо оно служит для выражения присяги, и люди будут более остерегаться употреблять его без достаточного основания.

Преступление стоит доказать с помощью и в соответствии с универсально приемлемых методов юридической этики, которые одобряются разумом. Следовательно, если косвенные доказательства, медицинский осмотр, после смерти отчеты, отпечатки пальцев, показания свидетелей, признания преступников, клятвы и различные другие методы используются, чтобы установить преступление, то это будет вполне приемлемо по исламскому праву.

Завершая анализ особенностей судопроизводства в исламских государствах в 19-20 вв. следует сделать вывод о том, что в это время происходило постепенное ограничение юрисдикции шариатских судов.

Одновременно с этим осуществляется кодификация норм мусульманского права в Турции (Маджалла, 1869-1876 гг.), в ряде стран вводятся уголовные кодексы и другие правовые документы, не предусматриваемые шариатом.

В конце XIX в. и особенно в начале XX века большой размах по всему мусульманскому миру приобретает движение за реформирование Ислама, представители которого вступают в острую полемику и с мусульманскими традиционалистами, и со сторонниками светских концепций государственного развития. Одновременно начинает

⁹ В применении к свидетелям термин этот, кажется, близко подходит к термину «обесславленный».

¹⁰ Сокит М.С. Оини додрасй дар ислом. С.231.

¹¹ Маргинани Бурхануддин. Указ. раб. С.746.

складываться и международное исламское движение, основанное на концепции исламской солидарности.

В целом эти изменения представляют собой модернизацию политической и социально - экономической доктрин классического Ислама с учетом специфики развития конкретной страны. Мероприятия по их реализации и пропаганде, носящие название "исламизации", осуществляются как "сверху" – путем законодательного введения тех или иных норм так и "снизу" - в результате давления религиозно-политических организаций.

Несмотря на столь широкое реформирование Ислама во всех сферах, все же основные принципы, заложенные в религии об институте свидетельствования остались не тронутыми.

Так, во-первых, основным принципом исламского судопроизводства является неограниченное доверие человеку.

Во-вторых, Ислам указывает нам на то, что человек, созданный Аллахом и пользующийся его покровительством превыше всего.

В-третьих, Ислам утверждает, что человек не может жить сам по себе, а его сущность требует общения с другими равными ему людьми, что требует терпимости и человеколюбия в таких отношениях.

В-четвертых, мусульманин должен беспрекословно подчиняться воле Аллаха, обличенной в закон его наместником на земле.

В-пятых, закон существует там, где соблюдена воля Аллаха.

Пережив не один кризис в истории своего развития, институт свидетельствования в настоящее время занимает важнейшее место в системе доказательств, предусмотренных уголовно-процессуальным законом. Очевидно, что и в обозримом перспективе свидетели будут играть большую роль в уголовном судопроизводстве, их показания будут служить средством достижения истины по делу. Однако прогресс науки и техники в способах и средствах накопления и передачи информации ставит вопрос о необходимости внедрения новых технических средств получения и использования показаний свидетеля в уголовных делах.

Литература:

1. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. Вопросы теории и практики. М.: Наука, 1986.
2. Буриев И.Б. Действия мусульманского права в дореволюционном Таджикистане (VIII – начало XX вв.). Душанбе, 1999.
3. Халиков А. Хадис как источник мусульманского права. Душанбе, 1998.

4. Маргинани Бурхануддин. Хидоя. Комментарий мусульманского права : в 2 ч. Ч. 1. Т. I—11 / Пер. с англ. / Под ред. Н.И. Гродекова ; отв. ред., авт. предисл., вступ. ст. и науч. комм. проф. А.Х. Саидов. М.: Волтерс Клувер, 2010.

5. Сокит М.С. Оини додрасї дар ислом. Кум, 1380.

Сафиева М.

ФИШУРДА

Падидаи шоҳид дар назария ва амалияи додрасии қозї

Дар мақола падидаи шоҳид дар таърихи ҳуқуқи тоҷикон таҳлил шудааст. Инчунин таҳлили талабот ба шоҳид дар ҳуқуқи ислом гузаронида шудааст.

Сафиева М.

Аннотация

Институт свидетеля в теории и практике судопроизводства казия

В статье проведено исследование института свидетеля в историческом значении. Также определено перечень требований к свидетелю по мусульманскому правому.

Safieva M.

The summary

The institution of witness in the theory and practice of court trial of kaziat

The present article deals with the issues concerning the institution of witness in the historical development. The author analyses the requirements to the witness in the muslim law.

Таърихи пайдоиш ва инкишофи биржа

Калидвожаҳо: фаъолияти биржавӣ, пайдоиши биржа дар Русия, пайдоиши биржа дар Ҷумҳурии Тоҷикистон

Ключевые слова: биржевой деятельность, возникновение биржи в России, возникновение биржи в Республике Таджикистан

Keywords: exchange activity, arising the exchange in Russia, arising the exchange in Republic of Tadjikistan

Биржаи моли дар таърихи тамаддуни инсонӣ ҳамчун бозори доимиамалкунандаи махсусгардонидашуда буд ва то имрӯз вучуд дорад. Дар таносуб ба бозори кучагӣ биржа маънои бозори муташаккилона амалкунанда (бо маъмуриятш, қоидаи фурӯши мол, ҳакамот ва ғайра) фаҳмида мешавад. Тадқиқотҳои илми собит намуданд, ки фаъолияти биржавӣ дар ҷаҳони муосир таърихи дерина дорад, зеро сохторҳое, ки ба биржа шабеҳ буданд ҳанӯз дар Бобулистон ва Мисри қадим амал мекарданд. Биржаҳое, ки дар давлатҳои номбурда амал мекарданд дар онҳо шакли савдои оддӣ гузаронида мешуд, ки ба маънои томи савдои биржавӣ ҷавобгӯ набуданд. Лекин нахустин биржаи байнанмилалӣ, ки ҷавобгӯи сатҳи нави инкишофи муносибатҳои ҷамъиятӣ буд, ин дар с. 1531 дар Антверпен таъсис дода шуда буд¹. Баъдтар нақши марказии савдои ҷаҳонӣ ба биржаи Амстердам мегузарад. Дар охири асри XVIII дар Британияи Кабир, ШМА ва Олмон биржаҳои захиравӣ таъсис дода шуд.²

Пайдоиши биржа дар Русия ба номи Пётри Бузург алоқаманд аст. Биржаи русие, ки ӯ дар соли 1721 таъсис дода буд, баъдтар ба яке аз биржаҳои бузургтарин дар Европа мубаддал гашт.³ Фаъолияти биржавӣ ба таври инкишофёфта то оғози асри XX вучуд дошт. Дар солҳои 1917-1920 инфрасохтори бозор дар Русия тамоман аз байн рафт. Барқароршавии муваққатӣ дар бозори биржавӣ дар давраи пешрафтаи илмию техникӣ оғоз шуд ва то солҳои 30-ум асри XX давом кард.⁴ Баъди гузашти тақрибан 60- сол дар Иттиҳоди Ҷамоҳириҳои Шӯраваии Сотсиалистӣ боз раванди таъсиси биржа эҳёшуда ва фаъолияти биржавӣ ҳавасманд карда шуд. Ва ин ҳолат якҷанд сол давом кард, ки ин раванд дар ҳақиқат ба истилоҳ «золотая лихорадка»-ро ба хотир меовард, яъне ҳазорҳо одамон баҳри дарёфти ғоида дар орзуи тезтар сарватманд шудан мешитофтанд.

*Ассистент каф. транспортно-права и права природопользования юрид. ф-та ТНУ

¹ Ниг: Роде Э. Банки, биржи, валюты современного капитализма/ Пер.с нем. М., 1986. С.253.

² Ҳамон ҷой

³ Ниг: Авилина И.В., Козыр О.М. Биржа: правовые основы организации и деятельности. М.,1991.С.10.

⁴ Ниг: Белых В.С., Виниченко С.И. Биржевое право.- М: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА- ИНФРА. М), 2001. С.52. Биржевая деятельность: Учебник / Под ред. А.Г.Грязновой, Р.В.Корнеевой, В.А.Галанова. М., 1995. С.24.

Дар ин давра ташкилотҳои бисёре бо номи биржа пайдо шуданд. Албатта камтаҷрибагӣ ва ошноӣ надоштан ба кори нав дар ин соҳа ба он оварда расонид, ки ин биржаҳои номбурда натавонистанд кулли масоилҳои савдои биржавиро дар ҷумҳури ба низоми муайян дароранд. Баъдан сохторҳои нави биржавӣ ба вучуд омаданд ба монандӣ: биржаи молии Москва, биржаи байналмилалӣ универсалии захираҳои дуҷум дараҷа, биржаи умумирусиягии ғайриманкул, биржаи молу ашёи Русия, биржаи «Гермес» ва ғайраҳо. Аммо ин инкишоф то баҳори с.1992 давом накард. Дар он вақт иқтисодиёти Русия камомати моливу пулиро эҳсос мекард, яъне қиматӣ ва меъёрҳои баланди андоз вучуд дошт, истеҳсолот ва соҳибкорӣ рӯ ба таназзул ниҳоданд.⁵

Дар с. 1992 Қонуни Федератсияи Русия «Дар бораи биржаҳои молӣ ва савдои биржавӣ» қабул карда шуд, ки мақсади асосии он ба танзими соҳаи мазкур буд. Қонуни маскур назорати мақомотҳои давлатиро аз болои биржаҳои молӣ пешбинӣ мекунад, бо ибораи дигар қонун танзими давлатии савдои биржавӣ ва салоҳияти мақомотҳои давлатиро дар соҳаи фаъолияти биржавӣ пешбинӣ менамуд.

Дар Ҷумҳурии Тоҷикистон (ҶТ) биржаҳои универсалӣ ва махсусгардонидашуда, ки ба талаботи савдои муосир ҷавогӯй ханӯз аз солҳои 90-уми асри XX ташкил карда шуда буданд фаъолият мекаранд. Нахустин биржаҳои молӣ дар ҶТ ин биржаи «Роҳи абрешим», биржаи Универсалии «Наврӯз», биржаи агросаноатии «Шамъ» мебошанд.⁶ Ҳамаи биржаҳои номбурда барои ба фурӯш баровардани маҳсулотҳои истеҳсолнамудаи ватанӣ таъсис дода шуда буданд⁷. Албатта камтаҷрибагӣ ва ошноӣ надоштан ба кори нав дар ин соҳа ба он оварда расонид, ки ин биржаҳои молӣ натавонистанд кулли масоилҳои савдои биржавиро дар ҷумҳури ба низоми муайян дароранд. Ба ин хотир Ҳукумати ҶТ аз 27-уми феврالی соли 1996 таҳти № 104 дар бораи таъсиси биржаи давлатии молу ашёи хоми ҶТ қарор қабул кард ва дар як вақт низомномаи онро тасдиқ кард ки, мутобиқи он мақоми олии идоракунии биржаро Шуроӣ биржа ташкил меод. Қобили қайд аст, ки аз соли 1997 24- феврал биржаи пахта таъсис дода шуд, ки он мудати се сол фаъолият намуд, ки бисёр кори молистеҳсолкунандагони ватаниро ҷиҳати ба фурӯш баровардани молашон осон намуд. Бинобар ҳамин ҳам дар заминаи биржаи пахта ва биржаи давлатии молу ашёи хоми ҶТ соли 2001-ум бо қарори Ҳукумати ҶТ биржаи универсалии молу ашёи Тоҷикистон таъсис дода шуд, ки бо

⁵ Ниг: Белых В.С., Виниченко С.И. Асари зикршуда. С.58

⁶ Ниг: Биржа зарурати таъсис ва дастовардҳои он // Зери назари доктори илмҳои иқтисод, профессор С. Комилов. Душанбе, 2000. С.-3

⁷ Ниг: Саъдуллоев Ҳ. А. Ташаккули равнақи биржаҳо дар давраи гузариш ба иқтисоди бозорӣ. Душанбе, 2002.

вучуди камбудию норасогихояш дар бобати шакли ташкили-ҳуқуқи дар воқеъ баҳсталаб буд. Гузашта аз ин қайд кардан ба маврид аст, ки дар биржаи молии номбурда ба таври универсалӣ номгӯи зиёди маҳсулотҳо, ки бо номи молҳои биржавӣ ба фуруш бароварда мешуданд. Қонуни ҚТ «Дар бораи биржаи молӣ ва савдои биржавӣ», ки ҳанӯз аз 23- уми декабри соли 1991 қабул шудааст, амал мекунад ва бисёр меъёрҳои он мураккаб ва номукамал буда, ба муносибатҳои биржавӣ дар ҷомеаи имрӯзаи Ҷумҳурии Тоҷикистон мутобиқат намекунад, ки зарурят ба мукамал намудани онҳо вучуд дорад. Қобили зикр аст, ки дар Ҷумҳурии Тоҷикистон баъд аз барҳам хурдани ҳокимияти шуравӣ, аз байн рафтани иқтисоди планӣ ва ба вучуд омадани сектори хусусӣ барои ривочи иқтисодиёти бозорӣ ва савдои биржавӣ шароити зарурӣ пайдо шуд. Бинобар ин фаъолияти биржавӣ низ яке аз воситаҳои амалӣ намудани ҳуқуқи конституционии шаҳрвандони ҚТ ба фаъолияти соҳибкорӣ буда, бояд қонунгузорию ин соҳаи муҳими тичорат мукамал ва оммафаҳм бошад.

Адабиёт:

1. Роде Э. Банки, биржи, валюты современного капитализма/ Пер.с нем. М., 1986.
2. Авилина И.В. ,Козыр О.М. Биржа: правовые основы организации и деятельности. М.,1991.
3. Белых В.С., Виниченко С.И. Биржевое право.- М: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА- ИНФРА. М), 2001.
4. Биржевая деятельность: Учебник / Под ред. А.Г.Грязновой, Р.В.Корнеевой, В.А.Галанова. М., 1995.
5. Биржа зарурати таъсис ва дастовардҳои он // Зери назари доктори илмҳои иқтисод, профессор Сирочиддин Комилов. Душанбе, 2000.
6. Саъдуллоев Ҳ.А. Ташаккулу равнақи биржаҳо дар давраи гузариш ба иқтисоди бозорӣ. Душанбе, 2002.

Боев М. Ф.

ФИШУРДА

Таърихи пайдоиш ва инкишофи биржа

Дар шароити Ҷумҳурии Тоҷикистон, ки қадамҳои аввалин баҳри сохтмони унсурҳои инфрасохтори бозор амалӣ шуда истодааст, таъсис ва инкишофи биржа, идоракунии он, таъмини шароит барои инкишофёбии савдои биржавӣ рӯз то рӯз масъалаи муҳим шуда истодааст.

Аннотация

История возникновения и развития бирж

В условиях Республики Таджикистан, где осуществляются первые шаги к формированию элементов рыночной инфраструктуры, проблемы создания и развития бирж, управления ими, обеспечение условий для функционирования механизма биржевой торговли приобретают особую актуальность.

Boev M. F.

The summary

History of the origin and developments of the exchanges

In condition of the Republic of Tajikistan, where are realized first steps to shaping market infrastructure element, problems of the creation and developments of the exchanges, management them, ensuring the conditions for operating the mechanism to exchange trade gain special urgency.

II. Масъалаҳои ҳуқуқи байналмилалӣ

II. Вопросы международного права

Кодиркулов Х.Р.*

Содержание принципа невмешательства во внутренние дела государств в международном праве

Калидвожаҳо: принципи даҳолат накардан, оинномаи СММ, корҳои дохилии давлат, ҳуқуқи инсон

Ключевые слова: принцип невмешательства, устав ООН, внутренние дела государства, права человека

Keywords: principle of non-interference, UN regulation, internal affairs of the government, human rights

В современном мире очень важным для международного правопорядка и мирного сосуществования является принцип невмешательства во внутренние дела государства. Это связано с тем, что принцип невмешательства является одним из устоев международного права, который призван защищать внутреннюю функцию государства, представляющий собой одним из аспектов полной и суверенной власти государства, осуществляемой им на своей территории, в пределах своих границ. Так как признание и уважение территориального верховенства и политической независимости как неотъемлемых свойств каждого государства предполагает невмешательства в ту деятельность государства, которая относится к его внутренней компетенции. Это положение находит свое правовое закрепление в норме, обязывающей участников международного сообщества, воздержаться от какого бы, то ни было вмешательства в дела, по существу входящие во внутреннюю компетенцию любого государства. При этом данный принцип можно считать и самым сложным в применении и толковании. Это обусловлено тем, что практика международных отношений последних лет дает больше примеров вмешательства одних государств во внутренние дела других государств. Главная проблема, по-видимому, заключается в том, что юридически не определено содержание самого понятия «внутренние дела».

*Канд. юрид. наук, доцент кафедры международного права юридического ф - та ТНУ

Следует подчеркнуть, что принцип невмешательства в качестве обычно-правовой нормы стала формироваться в процессе борьбы наций за свою государственность, а затем, по мере развития многосторонних процессов, обрела характер международно-правового принципа невмешательства.¹ Устав ООН, положивший начало формированию этого принципа, тем самым подтвердил существование практики невмешательства государства в дела, по существу входящие во внутреннюю компетенцию государства, хотя и ограничил круг объектов вмешательства только органом ООН. Впоследствии положение Устава ООН, касающееся содержания принципа было конкретизирована и раскрыта в Декларации о принципах международного права 1970г., Декларации о недопустимости вмешательства во внутренние дела государства, об ограждении их независимости и суверенитета 1965г., содержащей развернутое определение принципа невмешательства, знаменует новый этап в развитии этого принципа.

Декларация о недопустимости интервенции и вмешательства во внутренние дела государств 1982г., Хартия экономических прав и обязанностей государств 1982г., а также в Декларации об усилении эффективности принципа отказа от угрозы силой или её применения в международных отношениях 1987г., детально конкретизируется содержание указанного принципа. Данный принцип закреплен и на региональном уровне, например, Хартия Организация Африканского Союза, Уставе СНГ и.т.д. США в ходе подготовки Декларации о принципах международного права не согласились с этим положением, утверждая, что принцип невмешательства это один из принципов Устава ООН. Они утверждали, что ст. 2 (7) Устава предполагает лишь невмешательства со стороны ООН и не относиться к действиям государства. Однако эти толкования Устава были решительно отвергнуты другими государствами, работающими над текстом Декларации. Согласно Декларации о принципах международного права, существо принципа невмешательства, можно изложить следующим образом: государства имеет право самостоятельно устанавливать свою политическую и

¹См.: Международное право/Отв.ред. Ю.М.Колосов, Э.С.Кравчикова. М.: Международная статья, 2000. С.57.

экономическую систему, распоряжаться естественными ресурсами, разрабатывая их самостоятельно или концессионно, вводит тот или иной режим пребывания иностранных граждан на своей территории, вводит налоги и сборы, таможенных правил т.е. суверенно, без вмешательства извне и какого - либо давления разрешать проблемы внутренней жизни физических лиц и своей территории.²

Следует обратить внимание на то, что в условиях глобализации и постиндустриального развития вопросов исключительно «внутренней компетенции» остается все меньше и меньше. Так как государства добровольно, по согласованию друг с другом, постепенно передают множество «внутренних дел» под международно-правовое регулирование. Иначе говоря, сущность указанного принципа меняется как в зависимости от развития международных отношений и международного права, так и в результате принятия государством новых международных обязательств.

Думается, что это одно из проявлений процесса формирования глобальной правовой системы, в которой внутреннее право и международное право начинают работать в качестве унифицированного регулятора.

Ныне не являются только «внутренними делами» вопросы обеспечение прав человека, охраны природы, и.т.д. Так, если государства, к примеру, подписывают соглашение о двойном гражданстве, тем самым они передают этот вопрос «внутренней компетенции», как гражданство для регулирования нормами международного права. При этом не являются вмешательством во внутренние дела осуществление мер контроля, проверки и инспекции, предусмотренные международными соглашениями. Такие меры предусмотрены Договором о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний 1996г., Конвенцией о запрещении химического оружия 1993г., и другими источниками международного права.

Соответственно, на этой основе остановимся на некоторых понятиях являющихся ключевыми познания принципа невмешательства. Этому способствует принцип суверенного равенства, который обязывает уважать права, вытекающие из суверенитета. В связи с этим государства

²См.: Международное публичное право / Под.ред. К.А.Бекяшева, - М, Проспект, 1999. С.70.

обязаны уважать право друг друга, определять и осуществлять по своему усмотрению отношения с другими государствами в соответствии с международным правом. Иначе говоря, государства обязаны уважать международную правосубъектность друг друга.

Содержание принципа невмешательства во внутренние дела означает запрет государствам и международным организациям вмешиваться во внутренние дела государства и народов в любых формах, военного, политического, экономического или принуждения, направленного на то, чтобы подчинить своим собственным интересам. При этом концепция невмешательства не означает, что государства, могут произвольно относить к своей внутренней компетенции любые вопросы, так как международные обязательства государств, в том числе и их обязательства по Уставу ООН, являются критерием, который позволяет правильно подходить к решению этого вопроса. К примеру, если государство осуществляет неправомерное поведение, то это создает условия для реализации права на ответные меры, либо индивидуальные, либо коллективные. Иными словами, Совет Безопасности ООН констатирует, что подобные действия государства угрожают международному миру и безопасности и они перестают быть внутренним делом данного государства.

В проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человека, подготовленной уполномоченной Комиссией ООН, вмешательства во внутренние и внешние дела государств рассматривается в качестве международного преступления. В числе таких преступлений относится разжигание гражданской войны в другом государстве. Если говорить о таком виде прямого вмешательства, как экономическое, получившее широкое распространение, то его образуют такие меры, как отказ от крупных программ экономической и технической помощи, предпринимаемых с целью принуждения, подчинения своим интересам суверенных прав другого государства.

В тоже время под косвенным вмешательством понимаются военные, экономические и иные меры, которые осуществляются не самим государством, а лицами и организациями, находящимися под его контролем, т.е. подконтрольными другому государству. При применении военных мер далеко не просто провести черту между прямым и косвенным вмешательством. При всех условиях запрещены помощь, поощрение, финансирование или допущение вооруженной или террористической деятельности, направленной на изменение строя

другого государства путем насилия, а также вмешательство во внутреннюю борьбу в другом государстве.³

Известно, что в современных условиях Западные страны используют для вмешательства также все виды помощи развивающимся странам с целью поставить их в долговую зависимость. Так, например, МВФ предоставлял развивающимся странам-членам фонда кредиты и займы лишь на условиях определенных изменений во внутренней и внешней политике.

В качестве вмешательства во внутренние дела следует расценивать также практику США и ряда других государств финансировать в зарубежных странах деятельность общественных организаций, в том числе партий. Ежегодно из бюджета США выделяются сотни миллионов долларов на финансирование за рубежом деятельности, по сути оппозиционной существующей власти. Это привело, в первые годы XXI века, к так называемым «цветным революциям» в Грузии, Украине, Киргизии и в других странах.

Между тем представляется уместным указать, что в конце 2005г., в Федеральном Собрании России было проведено обсуждение и принятие дополнений и изменений в Закон о некоммерческих организациях, имевших целью не допустить непрозрачного финансирования организаций со стороны иностранных государств.

В ответ на это Конгресс США принял в декабре 2005г., резолюцию, требующих не принимать или пересмотреть этот Закон, потому что в предложенном виде оно якобы «несовместимо с членством России в сообществе западных демократий». Как видно, налицо грубая и неприкрытая практика вмешательства США во внутренние дела России в пользу собственным государственным интересам.

В последнее время к правам человека применяется «двойной стандарт», они используются в качестве идеологического средства расшатывания, и даже разрушения государственной правовой системы, предлога для вмешательства во внутренние дела других государств, приобретают черты тоталитарной идеологии, исключаяющей какие-либо иные мотивы разумного поведения индивида, утверждающей право убивать во имя соблюдения прав человека. Ни для кого не секрет, что под давлением современных реалий международной жизни посредством

³См.: Лукашук И.И. Международное право. Общая часть. М., 1997. С. 56.

собственного понимания категории «прав человека и своих приоритетов в иерархии ценностей США и западные страны тем самым нарушают внутренние правопорядки других государств. Идеология «прав человека» в их западном понимании превратилось в инструмент вмешательства и экспансии. Иначе говоря, проблемы прав человека, сегодня зачастую используются в политических целях, для давления и вмешательства во внутренние дела государства. Например, бомбардировка территории Югославии странами НАТО, было осуществлено под предлогом «защиты прав человека и предотвращения гуманитарной катастрофы». Точно также происходит с оценкой прав человека в Иране, который ведет независимую от Запада внутреннюю и внешнюю политику, что беспокоит США и других стран Запада, чем скажем в Саудовской Аравии, который более лояльно по отношению к ним. Из этого вытекает, что силовой экспорт «демократии», на которой перешли США и НАТО, делает политику этой страны и стран Запада все более непредсказуемой и опасной. Все это говорить о том, что мировое сообщество оказалось неподготовленным к эффективному решению проблемы соблюдения прав человека, о чем свидетельствует глубокий кризис международных структур, прежде всего институтов ООН, призванных регулировать гуманитарную составляющую международную политику. Поэтому на современном этапе развития международных отношений, когда их основными субъектами остаются государства, а сила продолжается оставаться важным инструментом внешней политики, вероятность злоупотребления правом на вмешательства, будь оно возведено в ранг универсальной нормы международного права, весьма велика. Иначе говоря, допускаясь в ряде случаев деформации целей вмешательства, выходит за рамки того, что было санкционировано Советом Безопасности ООН, диктует необходимость, добываясь создания международно-правовых предпосылок мирового демократического развития, главные усилия сосредоточивать на профилактике конфликта, и вместе с тем уточнить реальное содержание принципа невмешательства. Без соблюдения всеми государствами общепризнанных правовых норм и принципов не может быть вообще никакого порядка. Поэтому стремлению государств западного типа использовать понятие демократии в одностороннем порядке для обеспечения своего господства и экспансии следует противопоставить доктрину межцивилизационного противодействия гегемонии США и государств – участников НАТО.

Литература:

1. Лукашук И.И. Международное право. Общая часть. М., 1997.
2. Международное публичное право / Под.ред. К.А.Бекяшева, - М, Проспект, 1999.
3. Международное право/Отв.ред. Ю,М.Колосов, Э.С.Кравчикова. М.: Международная статья, 2000.

Қодирқулов Х.Р.

ФИШУРДА

Мазмуни принсипи даҳолат накардан ба қорҳои дохилии давлат дар ҳуқуқи байналмилалӣ

Дар мақола мазмуни меъёрии принсипи даҳолат накардан ба қорҳои дохилии дигар давлат дар низоми принсипҳои бунёдии ҳуқуқи байналмилалӣ мавриди таҳлил қарор гирифтааст. Вобаста ба ин муаллиф мақом ва нақши принсипи даҳолат накарданро дар таҳкими тартиботи байналмилалӣ арзёбӣ менмояд. Қайд карда мешавад, ки дар шароити ҷаҳонишавӣ давлатҳо ихтиёран дар асоси шартномаҳои худ як силсила масъалаҳоеро, ки марбут ба қорҳои дохилӣ мебошад, ба танзими ҳуқуқи байналмилалӣ воғузур менамоянд.

Қодирқулов Х.Р.

Аннотация

Содержание принципа невмешательства во внутренние дела государств в международном праве

В статье анализируется нормативное содержание невмешательства в системе основных принципов современного международного права. В этой связи, автор раскрывает роль и значение данного принципа в укреплении международного правопорядка. Отмечается, что в условиях глобализации государства добровольно на основе международных соглашений передают множество вопросов внутренних дел под международно-правовое регулирование.

Kodirkulov H.R.

The summary

The content of the principle of non-interference in the internal affairs of states in international law

The article examines the normative content of non-interference in the fundamental principles of contemporary international law. In this regard, the author reveals the role and importance of this principle to strengthen the

international legal order. It is noted that in the context of globalization of the state voluntarily on the basis of international agreements convey a lot of questions of the interior under international regulation

Раҷабов М. Н*

Сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон: асосҳои ҳуқуқӣ, ҳадаф, самт ва вазифаҳо

Калидвожаҳо: сиёсати хориҷӣ, манфиатҳои миллӣ, истиқлолият, созмонҳои байналмилалӣ, кишварҳои хориҷӣ.

Ключевые слова: внешняя политика, национальный интерес, независимость, международные организации, иностранные государства.

Keywords: foreign, policy, national interests, independence, international organization, foreign states.

Истиқлолият ба Ҷумҳурии Тоҷикистон (ҶТ) имконият фароҳам овард, ки ҳамчун субъекти ҳуқуқи байналмилалӣ вобаста ба манфиатҳои миллӣ дар раванди муносибатҳои ҷаҳонӣ ворид гардад. Зеро то истиқлол, ҶТ танҳо бо 46 кишвар робитаи тичоратию иқтисодӣ дошт ва дар давраи собиқ ИҶШС беш аз 15000 шартномаи байналмилалӣ ба имзо расида буд, ки ба кишварҳои Осиёи Марказӣ 60 шартномаи байналмилалӣ, ки 0,004%-ро ташкил меод ва аз 856 нафаре, ки дар замони Шуравӣ (солҳои 1954-1991) сафири ҶТ буданд, 3 нафар ба ҶШС Тоҷикистон ё 0,03% рост меомад.¹ Воқеан маҳз бо шарофати истиқлол буд, ки ҶТ узви СММ ва беш аз 40 созмонҳои байналмилалӣ универсалию минтақавӣ гашт ва чун кишвари соҳибистиқлол аз ҷониби 147 кишвари дунё эътироф гардиду бо 128 давлат робитаи дипломатӣ барқарор намуд. Имрӯз ҶТ ҳамчун иштирокчи муносибатҳои байналмилалӣ муосир яққатор пешниҳодхояш дар СММ оид ба эълони Соли байналмилалӣ оби тоза дар соли 2003, тасдиқи Даҳсолаи амалиёти «Об барои ҳаёт» барои солҳои 2005-2015 ва Соли байналмилалӣ ҳамкорӣ дар соҳаи об эълон

*Мудир кафедраи ҳуқуқи байналмилалӣ ф-ти ҳуқуқшиносии ДМТ, н.и.х., дотсент

¹Ниг.: Сарсембаев М.А. Международно-правовые отношения государств Центральной Азии. – Алматы: Гылым, 1995. – С.211,225,236.

гардидани соли 2013 дастгирӣ ёфт, ки бемуболиға ифодагари эътирофи мақоми байналмилалии ҶТ мебошад. Вале чунин эътирофу иштироки фаъол дар арсаи ҷаҳонӣ ба Тоҷикистон ба осонӣ муяссар нагаштааст, балки он аз толошу дуруст ба роҳ мондани сиёсати хориҷии созанда даст додааст, яъне дар раванди ташаккул ва рушди Тоҷикистон чун давлати соҳибистиклолу мустақил сиёсати хориҷии он нақши бузург дорад.

Дар ибтидои истиқлолият вобаста ба омилҳои айнию зехнӣ кишварҳои ҷомеа ба дарки истиқлолият муваффақ нашуданд. Гарчӣ, истиқлолият ормону талошҳои ҳар як фарди равшанфикру фарҳангии миллат аст, вале истиқлолияти давлатӣ (с. 1991) натиҷаи шикасти яке аз империяҳо ё кишвари абарқудрати ҷаҳон ИҶШС буд, ки Тоҷикистон чун як қисми он ба ҷуз муфт қабули истиқлолияти давлатӣ чора надошт ё бо ибораи дигар истиқлолияти давлатӣ ба мо расид, ки чунин неъмат на ба ҳар як ҳалқу миллат насиб аст.

Дар чунин марҳилаи ҳасос Ҳукумати вақти Тоҷикистон дарк накард, ки истиқлолияти давлатӣ ниёз ба таъмину таҳким дорад, ки он бе таъсиси нерӯҳои мусаллаҳ ва пули миллӣ, дарки сарнавишт ва манфиатҳои миллӣ, худшиносиву ҳудогоҳии миллӣ, ҳисси ватандӯстиву ватандорӣ ва бе баланд бардоштани маърифати сиёсӣ ҳуқуқи аҳолии кишвар имконпазир аст. Вале оғози истиқлолиятро Ҳукуमत ва ҳалқи шарифи Тоҷикистон на майдони ватанпарастию дарки озодӣ, балки майдони талошҳою нигоҳдошти мансабу манзалат қарор додаанд, ки ин сарзамини бихиштосоро баъди ҳазор сол ба соҳибони асл насиб карда буд ба оташи ҷанги шаҳрвандӣ гирифта шуд. Аз ин нигоҳ дар Иҷлосияи шонздаҳуми Шӯрои Олии ҶТ Ҳукумати нави ҶТ рӯи қор омад, ки бо масъулият сарнавишти миллату давлатро ба ўҳда гирифт ва баҳри бартарафи хатогҳои Ҳукумати қаблӣ ба таъсиси артиши миллӣ, ҷори кардани пули миллӣ, ба баланд бардоштани маърифати сиёсӣ ҳуқуқи аҳоли, худшиносию ҳудогоҳии миллӣ ватанпарастию ватандорӣ мардум мусоидит кард.

Бо чунин назардошт Ҳукумати нави Тоҷикистон аз оғози фаъолият самтҳоеро муайян намуд, ки дар ташаккул ва рушди сиёсати хориҷии кишвар нақши ҳалқунандаро бозиданд, ки аз инҳо иборат буданд:

- ворид шудани ҶТ ба ҷомеаи ҷаҳонӣ;

- дар асоси баробарҳуқуқӣ ва муносибатҳои ғоидаовари тарафайн бо кишварҳо барқарор кардани муносибатҳои дипломатӣ;

- аъзо шудан ба созмонҳои байналмилалӣ;

- мустаҳкам намудан ва инкишоф додани робитаҳои неки ҳамсоғӣ ва ҳамкориҳои ҳамҷониба бо кишварҳои ИДМ;

- бо роҳ мондани ҳамкориҳои судманду манфиатнок бо кишварҳои ҷаҳон, аз ҷумла бо Афғонистон, Покистон, Хитой, Эрон, кишварҳои Осиёву Африко ва Аврупою Америка;

- ёфтани ҷойгоҳи муносиби худ дар ҷомеаи ҷаҳонӣ.

Асосҳои ҳуқуқии сиёсати хориҷии ҚТ - ро Конститутсияи ҚТ, санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣ, меъёр ва принсипҳои умумиизътирофшудаи ҳуқуқи байналмилалӣ ва санадҳои ҳуқуқи байналмилалии эътирофнамудаи ҚТ ташкил медиҳанд.

Дар чунин марҳила бо тариқи райъпурсӣ Конститутсияи ҚТ қабул гардид, ки дар он чунин самтҳои сиёсати хориҷии кишвар муқаррар карда шудаанд: дар амал татбиқи сиёсати сулҳҷӯёна (қ. 1 м. 11); эҳтиром намудани соҳибхитиёрӣ ва истиклолияти дигар кишварҳо (қ. 1 м. 11); дар асоси меъёрҳои байналмилалӣ-ҳуқуқӣ сиёсати хориҷиро муайян намудан (қ. 1 м. 11); манъи ташфиқоти ҷанг (қ. 2 м. 11); вобаста ба манфиатҳои олии ҳалқи Тоҷикистон ба иттиҳодияҳо ва созмонҳои байналмилалӣ шомил гардидан (қ. 3 м. 11); бо кишварҳои хориҷӣ робита намояд (қ. 3 м. 11); ҳамкорӣ бо ҳамватанони берунмарзӣ (қ. 4 м. 11).

Дар ин баробар, мавзӯи таҳияи ва қабули «Консепсияи сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон»-ро ба миён омад, ки он вобаста аз рӯи маҳалли ҷуғрофӣ, мавқеи геополитикӣ ва манфиатҳои иқтисодии Тоҷикистон бояд фарогири панҷ нуқтаи ҳавзаи сиёсӣ бошад: -ИДМ; - Осиёи Марказӣ; - ҷазои зисту амали давлатҳои ҳамсоғи форсизабон; - доираи нуфузи давлатҳои мусулмоннишини Шарқ; -ҷомеаи байналмилалӣ.

Муайяну муқаррар кардани сиёсати хориҷӣ манфиату ниёзҳои ҳешро ҚТ, ки дар ин ҳавзаҳо дорад ва хоҳад дошт, набояд бо ҳам муқобил гузошта шаванд.

Консепсияи сиёсати хориҷии ҚТ 24. 09. с. 2002 қабул карда шуд, ки тибқи он самтҳои асосии сиёсати хориҷии ҚТ бо назардошти манфиатҳои миллӣ муайян карда шуданд, ки дар айни ҳол манфиатҳои миллии ҚТ - ро ташкил медиҳанд:

- ҳифз ва таҳкими истиқлолияти давлатӣ, тамомияти марзӣ, таъмини амнияти миллӣ, истиқлолияти сиёсӣ, иқтисодӣ ва фарҳангии кишвар;

- таҳкими эътидол дар кишвар;

- фароҳам овардани шароити мусоид барои рушди устувори иқтисодӣ ва тадричан баланд бардоштани сатҳи зиндагии мардум;

- таъмини истиқлолияти энергетикӣ;

- таъмини амнияти озуқаворӣ;

- аз бунбасти коммуникатсионӣ раҳой бахшидани кишвар;

- ҳимояи ҳуқуқу озодиҳо, эътибор ва манфиатҳои шаҳрвандони ҚТ дар дохил ва хориҷи кишвар;

- амнияти экологӣ;

- бунёди ҷомеаи демократӣ дар асоси усули иқтисоди бозоргонӣ;

- ташаккули камарбанди ҳамсои нек дар марзҳои ҚТ;

- инкишофи муносибатҳои боварӣ, дӯстӣ ва ҳамкорӣ бо тамоми кишварҳои олам дар асоси манфиатҳои мутақобила;

- тақвияти шинохти мусбати кишвар ва баланд бардоштани эътибору манзалати он;

- мусоидат ба фаъолияти созандаву қонунии ҷамъияти тоҷикон ва ҳамватанон дар кишварҳои дигар.

Консепсияи сиёсати хориҷии ҚТ моҳиятан идеологияи тамоми фаъолияти давлати Тоҷикистонро дар арсаи муносибатҳои байналмилалӣ муосир таҷассум менамояду самтҳои асосӣ, роҳу василаҳои татбиқи манфиатҳои дарозмуддати миллии ҚТ - ро муайян мекунад.

Воқеан имрӯз ба ҳеҷ кас пушида нест, ки дар дунё ҳеҷ кишваре бе сиёсати дурусти хориҷӣ наметавонад пеш равад ва ҳама гуна пешравиҳо дар татбиқи сиёсати дохилӣ дар бисёр маврид дар фароҳам овардани шароити муносиб дар хориҷ аз кишвар (ва сиёсати хориҷии он) вобастагӣ дорад. Зеро имрӯз як қаттор хатарҳо ба амнияти миллӣ, минтақавӣ ва умумиҷаҳонӣ, аз қабилӣ васеъгардии доираи низоъҳои минтақавӣ, мусаллаҳшавӣ, терроризми байналмилалӣ, ифротгароии

сиёсӣ, бунёдгарӣ, чудохоҳӣ, қачоқи маводи муҳаддир, ҷинояткориҳои мутаҷаххили фаромилӣ, паҳншавии силоҳи қатли ом, фалокатҳои техногению экологӣ таҳдид мекунад, ки дар ҷунин вазъи мураккабу ҷаҳонишавӣ, Тоҷикистон соҳибхитӣро зарур аст, ки бо риояи тавозун байни раванди ҷаҳонишавӣ ва манфиатҳои миллӣ сиёсати хориҷиро татбиқ намояд, то кафолати боэътимоди рушди устувори муносибатҳои байналмилалӣи Тоҷикистон таъмин гардад.

Дар замони истқлолият давлати Тоҷикистон ҷӣ тадбирҳои андешид, ки вобаста ба манфиатҳои миллӣ, сиёсати хориҷии кишвар татбиқ шуда истодааст. Ҷунонҷӣ «дар даҳсоли охир ҷиҳати раҳоефтани кишвар аз бунбасти коммуникатсионӣ ва баромадан ба бандарҳои ҷаҳонӣ 23 лоиҳаи сармоягузориҳои давлатӣ ба маблағи умумии қариб 3,2 миллиард сомонӣ амалӣ карда шудааст. Дар натиҷа 1650км роҳҳои мошингард таҷдиду бунёд гардида, 109 пул ва 27км нақб сохта шуд».² Роҳ бо кишварҳои Хитой, Афғонистон ва Қирғизистон кушода шуд.

Соҳтмони роҳи оҳани Тоҷикистон – Афғонистон- Туркменистон, ки омили муҳими рушди иқтисоди Тоҷикистон ва давлатҳои минтақа хоҳад гардад, ки тибқи Ёддошти тафохум миёни ҚТ, Ҷумҳурии Ислонии Афғонистон ва ҚТ, ки 20. 03. с. 2013 дар шаҳри Ашқобод ба имзо расонида шуд, тибқи он бунёди роҳи оҳан то соли 2015 ба анҷом расонида шавад.³ Ҷукумати ҚТ дарк менамояд, ки бе таъмини истқлолияти энергетикӣ ҳалли мушқилоти иқтисодиву иҷтимоии кишвар имконнопазир аст. Аз ин нигоҳ истифодаи оқилонаи захираҳои гидроэнергетикӣ на танҳо ба манфиати Тоҷикистон, балки ба нафъи кишварҳои минтақа мебошад. Ҷи тавре, ки Раиси Созмони амният ва ҳамкорӣ дар Аврупо (САҲА) оид ба масъалаҳои экологӣ ва муҳити зист дар Осиёи Марказӣ Струан Стивенсон изҳорот дода буд, ки «ба бунёди неругоҳи Роғун кишварҳои Осиёи Марказӣ муҳолифат накунад, зеро мавриди истифода қарор гирифтани он метавонад тамоми минтақаро бо неруи барқии арзон таъмин созад. Бунёди неругоҳи «Роғун» барои Ҷумҳурии Узбекистон ягон хатари экологӣ нахоҳад дошт ва баръакс фаъолияти неругоҳ муҳолифатҳоро оид ба тақсими одилона дар Осиёи Марказӣ ... ҳал мекунад».⁴ Дар солҳои охир ҚТ «бо ҷалби сармояи дохиливу хориҷӣ лоиҳаҳои ҳаётан муҳими энергетикӣ, ба монанди неругоҳи барқи обии Сангтуда-1, хатҳои интиқоли барқи «Ҷануб-Шимол» ва «Лолазор-Хатлон», хатти интиқоли барқи байни

²Ниг.: Паёми Президенти ҚТ ба Маҷлиси Олии ҚТ аз 26. 04. с. 2013

³Ниг.: Рузномаи «Самак», №13 (73) 27. 03. с. 2013. С.2.

⁴Ниг.: Рузномаи «Имрӯз News», №31 (31) 13.10. с. 2010.С.2

Тоҷикистону Афғонистон, корҳои барқарорсозии неругоҳи Роғун, таҷдиду навсозии иншооти амалкунандаи энергетикаи Норақ, Қайроққум, Сарбанд, Помир ва Варзоб амалӣ гардида истодаанд. Ҳамзамон бо ин, яқчо бо шарикони рушд, аз ҷумла бо Бонки Умумичаҳонӣ корҳои тадқиқотии лоиҳаи нерӯгоҳи Роғун, инчунин таҳияи лоиҳаи хатти интиқоли барқи байналмилалии «CASA-1000» идома доранд».⁵

Дар мамлакат сатҳи камбизоти аз 81 фоизи соли 1999-ум то 38 фоиз паст гардид, ки он далели беҳтар шудани вазъи иҷтимоиву иқтисодии кишвар ва талоши баҳрӣ мусоидату фароҳам овардани шароити арзандаро барои мардум ифода месозад.

Фароҳам овардани шароити мусоид барои ҷалби сармоягузори хориҷӣ ба иқтисоди кишвар яке аз манфиатҳои миллӣ, ки чун меҳвари асосии сиёсати хориҷӣ мебошад, ки он дар робитаи неки кишвар бо созмонҳои байналмиллатию давлатҳои хориҷӣ ифода мегардад. Чунончӣ, дар соли 2006 Тоҷикистон яқчо бо ташкилотҳои байналмилалии молиявӣ 33 лоиҳаи муштаракӣ сармоягузорӣ ба маблағи 409 миллион сомонӣ амалӣ шуда бошад, ҳоло 60 лоиҳаи сармоягузори давлатӣ ба маблағи 10 миллиард сомонӣ амалӣ гардида истодааст. Ҳамин тариқ, дар давоми солҳои 2006-2012 сармоягузори хориҷӣ ба иқтисодиёти кишвар беш 20 миллиард сомони ро ташкил додааст».⁶

Имрӯз яке аз омилҳои, ки амнияти миллӣ, минтақавӣ ва умумичаҳонӣ хатар эҷод менамояд, маводи муҳаддир мебошад. Зеро тибқи «маълумоти Раёсати СММ дар баҳши маводи муҳаддир ва ҷинояткорӣ гардиши маводи муҳаддир дар ҷаҳон аз 500-600 миллиард доллари ШМА зиёд аст ... баъди хариду фурӯши нафту аслиҳа дар ҷаҳон сеюмин ҷаҳолияти даромадноктарин ба ҳисоб меравад. Тавре, ки сарвари Хадамоти федералии ФР дар баҳши назорати гардиши маводи муҳаддир В.Иванов қайд менамояд, ки истеҳсоли ҳероин дар Афғонистон баъди оғози амалиёт (декабри соли 2001) дар ин кишвар то ба имрӯз 40 маротиба афзоиш ёфтааст... ва истеҳсолу фурӯши маводи муҳаддир дар Афғонистон беш аз 100 миллиард доллари ШМА-ро ташкил медиҳад».⁷ Тибқи «иттилои Созмони Милали Муттаҳид 50% маводи муҳаддири Афғонистон ба воситаи Покистон ва Эрон интиқол дода шуда, 50% дигари он аз тариқи Узбекистон (17,1%), Қазоқистон

⁵ Ниг.: Паёми Президенти ҶТ ба Маҷлиси Олии ҶТ аз 26. 04. с. 2013

⁶ Ҳамон ҷой

⁷ Ниг.: Рузномаи «Дунё», №19 (476). 7-13 майи с. 2013.С.9

(12,7%) ва аз тариқи хоки Тоҷикистон (танҳо 13,6%) ба кишварҳои минтақа, Русия ва ғайра расонида мешавад».⁸ Воситаҳои ахбори оммаи кишварҳои хориҷӣ бештар аз ҳама муҳочирони меҳнати ҚТ бо интиқоли маводи муҳаддир муттаҳам менамояд. Ҳоло он ки Хадамоти муҳочирати Русия гузариш дода буд, ки с. 2010 дар Русия 220000 ҷинояти вобаста ба маводи муҳаддир ба қайд гирифта шудааст, ки барои содир кардан 112 ҳазор нафар дастгир шудаанд. Аз ин миқдор ҳамагӣ 0,4% онҳо шаҳрвандони ҚТ мебошанд. Ва табиист, ки ин наметавонад амалан ба инкишофи вазъи нашъамандӣ дар Русия таъсир расонад.⁹ Директори Агенти назорати маводи нашъоварӣ назди Президенти ҚТ Р. Назаров зикр кард, ки «дар зарфи 10 соли охири шумораи шаҳрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистон дар Русия боздоштгардида 75% коҳиш ёфтааст».¹⁰ Воқеан муҳочирони меҳнати тоҷик дар хориҷи кишвар вобаста бо як қаттор омилҳо дорои проблемаҳои ҳифзи иҷтимоӣ (таъмини нафақа ва суғуртаи иҷтимоии муҳочирони корӣ), надоштани дониши касбӣ ва ҳуқуқӣ, таъмини ҳифзи саломатӣ, ба таҳсил фаро гирифтани фарзандони муҳочирони меҳнатӣ дар дохил ва хориҷи кишвар ва ғайра мебошад, ки чунин ҳолат бевосита ба мақоми ҳуқуқии онҳо таъсири манфӣ мерасонад. Вале муҳочирони меҳнати тоҷик дар рушди иқтисоди миллӣ ва кишвари Русия нақш доранд. Чунончӣ тибқи иттилои Бонки ҷаҳонӣ соли 2011 маблағи аз ҳисоби муҳочирон бо ҚТ воридгашта 47 даромади ММД-ро ташкил дод.¹¹

Муҳочирони меҳнатӣ с. 2012 ба ҚТ беш аз 3,8 миллиард доллари ШМА ворид кардаанд.¹² Сардори Хадамоти федералии муҳочирати Русия Константин Ромодановский иттило пешниҳод кард, ки «ҳар як муҳочирони меҳнатӣ ба ҳар як рубл ба ватан мефиристодааш 6 рубл ба иқтисодиёти Русия фоида меорад».¹³

Ҳукумати ҚТ баҳри бартарфи проблемаҳои муҳочирони меҳнатӣ дар хориҷ пайваста талош дорад, ки эътибору манфиатҳо ва ҳуқуқи озодиҳои онҳоро ҳимоя намояд ва ба фароҳам овардани шароити мусоид тадбирҳо андешад. Таъсиси мақомоти алоҳида –Хадамоти муҳочирати назди Ҳукумати ҚТ, ташкили хатсайрҳо ва баланд бардоштани сатҳи сифати хизматрасонии ширкатҳои авиатсионии ватаниву хориҷӣ, мусоидат ба интиқоли маблағҳо, вохурии доимии Президенти ҚТ бо

⁸ Ниг.: Назаров Т., Абдунабӣ Сатторзода. Дипломатияи муосири тоҷик. Душанбе: Ирфон, 2006.С.150

⁹ Ниг.:Рузномаи «Нигоҳ», №21 (244). 10 августи с. 2011. С.10

¹⁰ Ҳамон ҷой

¹¹ Ниг.: Рузномаи «Ҷумҳурият» №94 (22231). 13 июли с. 2013.С.2

¹² Ниг.: Рузномаи «Нигоҳ» №46 (322). 6 феввали с. 2013.С.3

¹³ Ниг.: Рузномаи «Нигоҳ», №2 (225). 30 марти с. 2011. С.7

муҳочирони меҳнатӣ ва дар руҳияи ватандӯстиву ватандорӣ ҳидоят кардани онҳо, ба имзо расидани Созишномаи байни ҚТ ва ФР дар бораи тартиби будубоши шаҳрвандони ҚТ дар қаламрави ФР, ки ин санади байналмилалӣ-ҳуқуқӣ шаҳрвандони ҚТ - ро, ки муваққатан дар қаламрави Русия қарор доранд аз ўҳдадорӣ бақайдгузорӣ дар макони будубош дар мақомоти салоҳиятдори Русия ба муддати понздаҳ рӯз озод менамояд, яъне аз санаи воридшавии шаҳрванди ҚТ ба қаламрави ФР аз рӯи варақаи тасдиқшудаи муҳочиратӣ бо нишони гузоштаи мақомоти сарҳадӣ ҳангоми воридшавӣ ба қаламрави Русия ҳисоб карда мешавад ва дар ҳолати аз понздаҳ рӯз зиёд будубош намудани шаҳрванди ҚТ дар қаламрави ФР, шаҳрванди ҚТ уҳдадор аст, ки дар мақомоти салоҳиятдори маҳалли будубоши худ дар ФР мутобиқи қонунгузорию он аз қайд гузарад ва ғайра тадбирҳои анҷомдодаи Ҳукумати Тоҷикистон аст.

Яке аз мушкилотҳое, ки то кунун дар сиёсати хориҷи кишвар раҳна эҷод мекунад ин муқаррар нагаштани хати марз байни ҚТ ва кишварҳои ҳамсоя мебошад. Вазирӣ қорҳои хориҷии ҚТ Ҳамроҳон Зарифӣ гузориш дод, ки «то кунун мушкилоти таъйини хатҳои марз миёни Тоҷикистону Узбекистон 80 дарсад ҳал шудааст, ки ҚТ бо Узбекистон ҳудуди 1400 км марзи муштарак дорад, ки он дар шимол дар ноҳияи Ашту Конибодом ва Спитамен баҳснок ва дар ҷануб ноҳияи Турсунзода ва Шаҳритус баҳснок аст. ҚТ бо Қирғизистон 940км. марз дорад ва 50 фоизи он ҳалли хешро ёфт танҳо баҳс атрофии 471км. дар вилояти Суғди ҚТ ва вилояти Ботқанди Қирғизистон ҷой дорад».¹⁴

Муқаррар кардани хатти марзи ҚТ бо Ҷумҳурии Халқии Хитой анҷом ёфтаасту бо Ҷумҳурии Ислондӣ Афғонистон оғоз нагардидааст. Дар ин рағанд давлати Тоҷикистонро зарур аст тадбирҳои андешад то муқаррар кардани хатти марз ва ҳалли мушкилотҳои анҷом пазирад.

Дар сиёсати хориҷии давлати Тоҷикистон вобаста ба манфиатҳои миллию минтақа ва ҷаҳонӣ ҳеҷ гоҳ ва ҳеҷ вақт аз гуфтани сухани ҳақ ва пуштибонӣ аз он, стандарти дучониба истифода нашудааст. Чунончӣ, давлати Тоҷикистон ба ҳалли ҳамаҷонибаи бӯҳрони сиёсии Афғонистон ҷонибдорӣ мекунад ва чунин мешуморад, ки ҳаққи муайян кардани ояндаи Афғонистон комилан ба ҳуди мардуми кишвар тааллуқ дорад. Назари давлати Тоҷикистон нисбат ба истехсоли силоҳи атомӣ на танҳо ба Эрон, Осиёи Марказӣ, дар ҷаҳон манфӣ аст. Чунончӣ, Президенти ҚТ

¹⁴ Рӯшномаи «Миллат» №04 (386). 23 январӣ с. 2013.С.6

Эмомалӣ Раҳмон зикр менамояд, ки «мо ба истехсоли аслиҳаи ядроӣ дар тамоми мамлакатҳои ҷаҳон, аз ҷумла Эрон зид мебошем, вале дар баробари ин, ҳуқуқи Эронро ба истифодаи энергияи атомӣ, бо мақсадҳои осоишта пуштибонӣ мекунем».¹⁵

Президенти ҶТ Эмомалӣ Раҳмон аз минбари СММ ва дигар созмону конференсияҳои байналмилалӣ борҳо иброз дошт, ки «терроризм» дин, мазҳаб ва миллат надорад ва ба ислом пайваست намудани терроризм на мантиқ ва воқеият дорад. Ин ҳақиқати бебаҳс нахустин бор дар ҷунин сатҳи баланд ба таваҷҷӯҳи тароҳони сиёсати ҷаҳонӣ ва мардуме, ки ҳама шикасту боҳти хешро дар ислом медиданд расонида шуд. Барои ин иттилоӣ нашрияти Шветсари «Tagesanzeiger»-ро пешниҳод менамоем, ки дар он омадааст: «дар давоми соли 2010 дар Аврупо 249 амалиёти террористии гуногунмиқёс ба қайд гирифта шудааст, ки аз инҳо танҳо сетояш кори дасти мусулмонон мебошад».¹⁶

ҶТ баъди ба даст овардани истиқлолият имконият пайдо кард, ки муносибатҳои хешро дар доираи қонун ва манфиатҳои миллӣ бо дин, созмонҳои бонуфузи байналмилалӣ исломӣ ва кишварҳои ҷаҳони ислом бо роҳи монад ва дар як муддати кӯтоҳ узви Созмони Конфронси исломӣ, Созмони ҳамкории иқтисодӣ, Бонки исломии рушд ва ғайра гашт ва бо кишварҳои Афғонистон, Эрон, Покистон, Туркия, Ироқ, Кувайт, Малазия, Шохигарии Арабистони Саудӣ, Урдун, Миср, Аморати Муттаҳидаи Араб, Сурия, Лубнон, Алҷазоир, Марокко, Либия, Баҳрайн, Умон, Ямон, Давлати Қатор, Тунис, Фаластин ва ғайр робита барқарор кард. «Имрӯз дар Тоҷикистон қариб 4000 масҷид расман сабти ном шудааст, ки дар ин масъала дар миёни давлатҳои Осиёи Марказӣ дар мақоми аввал қарор дорад. Ҳоло он ки дар даврони Шӯравӣ 17 масҷид фаъолият мекард ва танҳо 30 нафар шахрванди кишвар ба зиёрати хонаи Худо мушарраф шуда буд. Вале дар зарфи зиёда аз 20 соли истиқлолият беш аз 200 ҳазор нафар шахрванди Тоҷикистон ба зиёрати хонаи Худо мушарраф гардидаанд. Дар ин давра ба арзишҳои динӣ эътибори ҷиддӣ дода шуд, ки интишори даҳҳо китобҳои динӣ аз ҳисоби бучети кишвар ва чор маротиба китоби муқаддаси Қуръони карим ба забони адабии тоҷикӣ чоп шуда, ба таври ройгон ба мардум тақсим гардид.

¹⁵ Ниг.: Рузномаи «Тоҷикистон». №31 (865). 5 августи с. 2010. С.5

¹⁶ Ниг.: Рузномаи «Дунё». №31 (384). 4 августи с. 2011. С.11

Дар сатҳи баланди сиёсиву фарҳангӣ чашн гирифтани 1310-солагии поягузори мазҳаби ҳанафӣ Имоми Аъзам афкори динии ҷомеаи суннатии моро вусъат ва нуфузи Тоҷикистонро дар ҷаҳони ислом тақвият бахшид».¹⁷

Ҳадафҳои сиёсати хориҷии ҚТ аз дурнамоии дарозмуддат ва кӯтоҳмуддат иборат мебошад. Ҳадафҳои асосии сиёсати хориҷии ҚТ дар дурнамоии дарозмуддат иборат аст аз мақсади ҳифзи манфиатҳои олии кишвар, фароҳам овардани шароити мусоиди берунӣ барои рушди устувори гуногунарсай мамлакат, ишқишофи минбаъдаи Тоҷикистон ба ҳайси давлати соҳибистиклолу соҳибхитӣ, дарёфти ризоят ва манфиатҳои мутақобила бо кишварҳои хориҷӣ ва созмонҳои байналмилалӣ дар ҷараёни ҳалли вазифаҳои, ки онҳо афзалиятҳои сиёсати хориҷии давлатро муайян мекунад.

Ҳадафҳои сиёсати хориҷии ҚТ дар дурнамоии кӯтоҳмуддат барои таъмин ва тақвияти ҷои муносиби кишвари Тоҷикистон дар ҷомеаи ҷаҳонӣ, бунёди иқтисоди бозоргонии босамаре, ки ба ҳалли масъалаҳои иҷтимоӣ, ташаккули сохторҳои ҷомеаи шахрвандӣ, таъмини амнияти миллӣ, суръат бахшидан ба равандҳои ҳамошиӣ дар минтақа ва ҷаҳон, ташаккули низоми муносибатҳои шарикӣ ва иттифоқӣ, ки ба тақмили шаклҳо ва усули ҳамкориҳои Тоҷикистон дар ҷомеаи ҷаҳонӣ мусоидат менамоянд, нигаронида шудааст.¹⁸

Паёми Президенти ҚТ ба Маҷлиси Олии ҚТ аз 26 апрели с. 2013 ҳафт ҳадафи асосӣ дар марҳилаи имрӯзаи рушди давлатдорӣ Тоҷикистон зикр шудааст, ки бо сиёсати дохилию хориҷӣ вобастагии ногусастанӣ доранд.

Якум, ҳифз кардан ва таҳким бахшидани давлатдорӣ миллӣ. Дуюм ҳамаҷониба густариш бахшидани худшиносӣ худогоҳии миллӣ, ҳисси ватандӯстӣ ватандорӣ мардум ва баланд бардоштани маърифати сиёсиву ҳуқуқии аҳолии кишвар, баҳусус наврасону ҷавонон. Сеюм, дар атрофии ғояи «Тоҷикистони озоду соҳибистиклол – Ватани маҳбуби ҳамаи мо» муттаҳид намудани тамоми гурӯҳҳо ва кишварҳои ҷомеаи кишвар. Зеро имрӯз ба ҳеҷ кас пушида нест, ки муттаҳид нагаштани манфиатҳои гурӯҳӣ, ҳизбӣ ва маҳаллӣ оқибат кишварҳои Ливия, Миср ва Сурияро ба шикаст ва бӯҳрони сиёсӣ оварда расонид. Чорум ҳамчун

¹⁷ Ниг.: Паёми Президенти ҚТ ба Маҷлиси Олии ҚТ аз 26 апрели с. 2013

¹⁸ Ниг.: Назаров Талбақ, Абдунабӣ Сатторзода. Асари номбаршуда. С.69.

дастоварди нодиртарини мардуми Тоҷикистон бештар густариш додани фарҳанги сулҳ ва решадор сохтани ваҳдату ризояти миллӣ.

Воқеан халқи тоҷик сулҳу ҳамдигарфаҳмиро бо баҳои ҷони беш аз саду панҷоҳ ҳазор қурбониёни ҷанги таҳмиллии шаҳрвандӣ ва талошу заҳматҳои сангин ба даст оварда ва имрӯз шукргузор аз оромию суботи сиёсии ҷомеа менамояд, ки озодона қору зиндагӣ дорад. Панҷум фароҳам овардани шароит барои рушди маънавию ақлонӣ, таҳсилу кор ба ҷавонон ва ҳалли проблемаҳои онҳо ва ҳамоҳангсози фаъолияти тамоми сохтору мақомоти давлатӣ дар ин бахш мебошад.

Шашум, дар шароити ҷаҳонишавӣ ҳифзи ҳуввияти миллӣ ва арзишҳои волои халқи қуҳанбунёди тоҷик мебошад. Зеро дар раванди ҷаҳонишавӣ давлатро зарур аст, ки ҳамаҷониба фарҳангу арзишҳо ва ҳуввияти миллиро дастгирӣ намояд то ба омезишу барҳурди арзишу фарҳангҳои гуногун маҳв нагардад.

Ҳафтум забони тоҷикӣ дар баробари дигар муқаддасоти миллӣ-рамзӣ давлатдорӣ, ҳуввияти миллӣ, мояи ифтихори мо – тоҷикон аст, зеро аз ҳаводиси пуртазоди асрҳои миёна то ба имрӯз халқи тоҷикро забони тоҷикӣ эмин нигоҳ доштааст.

Президенти ҚТ самтҳои асосии сиёсати хориҷии ҚТ - ро (қ. 1. м. 69 Конституцияи ҚТ) муайян мекунад ва ба татбиқи он роҳбарӣ мекунад (қ. 18 м. 69 Конституцияи ҚТ). Вазорати қорҳои хориҷии ҚТ вазифадор аст дар таҳияи стратегияи умумии сиёсати хориҷии ҚТ ва пешкаш намудани пешниҳодҳои мувофиқ ба Президенти ҚТ ва амалӣ намудани самтҳои сиёсати хориҷии ҚТ баҳри баланд гардидани нуфузу обрӯи байналмилалӣи ҚТ мусоидат кунад. Вазифаҳои асосии сиёсати хориҷии ҚТ татбиқи манфиатҳои миллӣ мебошад, ки асоси бунёди онро принсипи риояи меъёрҳои ҳуқуқи байналмилалӣ ташкил медиҳад. Дар марҳилаҳои кунунӣ «вазифаи муҳимтарини сиёсати хориҷӣ эҷоди камарбанди эътимоду амният дар тамоми тулии сарҳади кишвар аз тариқи рушд ва таҳкими муносибатҳои неки ҳамсоғӣ бо ҳамаи мамлакатҳои ҳамҷавор мебошад. Бо ин мақсад ҚТ дар муносибатҳои байнидавлатӣ бо кишварҳои ҳаммарз ва минтақа сиёсати дӯстӣ, ҳамсоғии нек, мудохила накардан ба қорҳои дохилии якдигарро пеш мебарад ва дар ҳалли масоили баҳснок, аз ҷумла масъалаҳои сарҳадӣ ва обу энергетика, ба воситаҳои осоиштаи ҳалли онҳо, яъне музокироту гуфтушунидҳо, афзалиятҳои комил медиҳад. Мо минбаъд низ ҷиҳати

танзими авзои низоъбарангез ибтикороти сулххоҳона нишон дода, дар халлу фасли осоиштаи онҳо иштирок хоҳем кард».¹⁹

Сиёсати дарёфти сулҳ ва оштии миллӣ дар таърихи давлатдорӣ навини Тоҷикистон ба яке аз рукҳои асосии сиёсати хориҷӣ кишвар табдил ёфт, ки бемуҳобот дастоварди бузурги дипломатияи муосири тоҷик ба ҳисоб меравад, ки собиқ Дабири қуллии СММ Кофе Аннан таҷрибаи сулҳи тоҷиконро намунаи ибрат дар ҳалли муноқишаи дохилӣ барои оламиён доништа буд. Рукни дигари сиёсати хориҷии ҚТ - ро дипломатияи иқтисодӣ ташкил медиҳад, ки он дар ҳамкориҳои иқтисодии ҚТ дар соҳаи гидроэнергетика, саноати кӯҳӣ ва коркарди он, ҷалби сармоягузори хориҷӣ, пайваста бо созмонҳои байналмилалӣ минтақавию ҷаҳонӣ иқтисодию молиявӣ, аз ҷумла Созмони умумиҷаҳонӣ савдо (2. 03. с. 2013) ифода мегардад. Рукни сеюми сиёсати хориҷии кишварро ҷойгоҳи махсус доштан дар сиёсати хориҷӣ Ҷумҳурии Ислонд Афғонистон дар тури истиклолияти давлатӣ ташкил медиҳад. Зеро барқарор гардидани оромӣ, амният, суботи сиёсӣ ва сулҳу пайдор дар Афғонистон ҷавобгӯи манфиатҳои миллии Тоҷикистон мебошад. Рукни дигари сиёсати хориҷии ҚТ дипломатияи об ташкил медиҳад ва пазируфтани як қатор ташаббусҳои кишвар дар сатҳи СММ ва баргузори конференсияю чорабиниҳои сатҳи байналмилалӣ дар қаламравӣ ҚТ ва берун аз он гувоҳ дар ин самт пешбурди сиёсати созандаву ҷавобгӯ ба талаботи манфиатҳои миллию минтақа ва ҷаҳон мебошад, ки баҳри бартарафи ҳамагуна муҳолифату нофаҳмиҳои сунъӣ ва беҳтар кардани ҳамкориҳо дар ин самт мебошад.

Ҳамин тариқ, сиёсати хориҷии ҚТ дар замони муосир ҳамчун сиёсати муваффақи кишвари мустақил пазируфта шудааст, зеро он бо дарки вазъи байналмилалӣ ва ҷавобгӯ ба талаботу манфиатҳои миллию минтақа ва ҷаҳонӣ татбиқ карда мешавад.

¹⁹ Ниг.: Эмомалӣ Раҳмон. Вазорати корҳои хориҷии Тоҷикистон зодаи истиклолият аст // Рӯномаи «Ҷумҳурият», №37-38 (22174-175) 19 март с. 2013. С.2.

Раҷабов М.Н.

ФИШУРДА

Сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон: асосҳои ҳуқуқӣ, ҳадаф, самт ва вазифаҳо

Дар мақола мақсад, самтҳо, вазифа ва асосҳои ҳуқуқии сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон таҳлил ва баррасӣ шудааст.

Раджабов М.Н.

Аннотация

Внешняя политика Республики Таджикистан: правовые основы, цель, основные направления и задачи

В статье рассматриваются и анализируются цели, основные направления, задачи и правовые основы внешней политики Республики Таджикистан.

Rajabov M.N.

THE SUMMARY

Foreign policy of the Republic of Tajikistan: legal bases, aims, main spheres and functions.

In the article passes and analyzing aim, main spheres, functions and legal bases of foreign policy of Republic of Tajikistan.

Мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конституцияи

Ҷумҳурии Тоҷикистон

Калидвожаҳо: Конституция, санадҳои ҳуқуқӣ-байналмилалӣ, эътирофномаӣ, ҳуқуқи инсон

Ключевые слова: Конституция, международно-правовые акты, ратификация, права человека

Keywords: Constitution, international legal acts, ratified, human rights

Яке аз масоилҳои ҷадид, ки имрӯзҳо атрофи он баҳсҳои илмӣ дар байни олимони қарор дорад ин мутобиқат ва ё мувофиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конституция ва қонунгузориҳои ин ё он давлат аст. Мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон (ҶТ) яке аз масоилҳои муҳим аст, ки ҳанӯз таҳлили илмӣ чуқур ва пурраи ҳудуди наёфтааст. Мувофиқи муқаррароти қ. 3-юми м. 10-уми Конституцияи ҶТ санадҳои байналмилалӣ, ки Тоҷикистон онҳоро эътироф кардааст, қисми таркибии низомии ҳуқуқии Ҷумҳуриро ташкил медиҳанд. Агар қонунҳои Ҷумҳури ба санадҳои байналмилалӣ эътирофшуда мутобиқат накунад, меъёрҳои санадҳои байналмилалӣ амал мекунад. Қонунҳо ва санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ, ки Тоҷикистон эътироф кардааст пас аз интишори расмӣ амал мекунад. Қонуни ҶТ «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» низомии санадҳои меъёрӣ- ҳуқуқии ҶТ - ро муқаррар карда, санадҳои байналмилалӣ, ки Тоҷикистон эътироф кардааст пас аз Конституция ва қонунҳо, ки бо роҳи раёҷурсии умумихалқӣ қабул карда шудаанд дар ҷойи сеюм мегузорад. Мутобиқи м. 8 –уми Қонуни ҶТ «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ эътирофнамудаи ҶТ пас аз интишори расмӣ мавриди амал қарор мегиранд ва амали бевосита доранд. Тартиби эътирофи санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ дар ҳуди ин санадҳо ё қонун муқаррар мегардад. Тартиби бастан, тасдиқ, иҷро, беэтибордонистан, қатъ, бекор кардан ва боздоштани амали санадҳои

*Ассистенти кафедраи ҳуқуқи конституционӣ ва ҳуқуқшиносии ДМТ

хуқуқии байналмилалии ҚТ - ро қонун танзим менамояд. Дар як вақт тартиби қабул, иҷро намудан, бегардор дониш, қатъкардан, бекор намудан ва боздоштани амали санадҳои хуқуқии байналмилалии эътирофнамудаи Тоҷикистонро қонуни мазкур ба танзим намендарад. Инчунин м. 7-уми қонуни мазкур санадҳои хуқуқии байналмилалии эътирофнамудаи Тоҷикистонро ба низоми санадҳои меъёрии хуқуқии ҚТ мансуб менамояд. Аммо дар намудҳои санадҳои меъёрии хуқуқӣ, ки бобҳои дуоми қонуни мазкур бахшида шудааст санадҳои хуқуқии байналмилалии эътироф намудаи ҚТ, ҳамчун санади меъёрии хуқуқӣ тавсир ва нишон дода нашудааст. Гузашта аз ин мафҳуми мукаммали санадҳои хуқуқии байналмилалӣ дар қонунгузорӣ дида намешавад. Конститутсия чун қонуни асосии давлат дар баробари муайян кардани муносибатҳои дохили давлат инчунин раванди танзими санадҳо низ муқаррар кардааст. ҚТ қисми ҷудонашавандаи ҷомеаи ҷаҳонӣ буда, барои амалӣ гардонидани уҳдадорӣҳои байналмилалӣ муваззаф мебошад. Ҷумҳурӣ узви созишномаҳои бисёртарафаи байналмилалие мебошад, ки дар сатҳи СММ, ИДМ ва дигар ташкилотҳои байналмилалӣ ба имзо расидаанд. Тасдиқи санадҳои байналмилалӣ дар ҚТ ба салоҳияти Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олии ҚТ мансуб аст. Тибқи дастури Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олии ҚТ Маҷлиси намояндагон шартномаҳои байналмилалиро бо пешниҳоди Президенти ҚТ тасдиқ ва бекор мекунад. Лоихаи қарори Маҷлиси намояндагонро дар бораи тасдиқ ва бекоркардани шартномаҳои байналмилалии ҚТ ба Маҷлиси намояндагон Президенти ҚТ бо нусхаи тасдиқшудаи матни расмӣ ин шартномаҳо пешниҳод мекунад. Кумитаи масъул аз рӯи ҷамъбасти муҳокима бо назардошти пешниҳодҳои расида дар бораи тасдиқ ё бекоркардани шартномаи байналмилалӣ хулоса ва лоихаи қарорро пешниҳод менамояд. Хулоса, аз рӯи шартномаи байналмилалие, ки барои тасдиқ ё бекоркардан пешниҳод гардидааст, бо тарафдорӣи аксарияти шумораи умумии аъзоёни кумитаи масъул қабул карда мешавад. Маҷлиси намояндагон қарори тасдиқ ё бекоркардани шартномаи байналмилалиро бо тарафдорӣи аксарияти шумораи умумии вакилони Маҷлиси намояндагон қабул мекунад. Агар лоихаи қарор дар бораи тасдиқ ё бекор кардани шартномаи байналмилалӣ миқдори зарурии овози вакилони Маҷлиси намояндагонро нагирад, он тасдиқ нашуда ва бекор нагардида ҳисобида мешавад. Аммо дар хусуси мутобиқати санадҳои эътирофшудаи байналмилалӣ ба Конститутсияи ҚТ дар Қонуни ҚТ «Дар бораи санадҳои меъёрии хуқуқӣ» чизе гуфта нашудааст. Гузашта аз ин ҳуди Конститутсия низ дар ин масъала ягон

меъёре муқаррар накардааст. Инчунин Конститутсия ва Қонуни ҶТ «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» бартарии санадҳои эътирофшудаи байналмилалиро, яъне агар қонунҳои Ҷумҳурии ба санадҳои байналмилалӣ эътирофшуда мутобиқат накунад меъёрҳои санадҳои байналмилалӣ амал мекунад асоснок накардаанд. Бояд тазақур дод, ки ягон санади меъёрии ҳуқуқӣ дар ҶТ мутобиқати санадҳои байналмилалиро ба Конститутсияи ҶТ ва баръакс, мутобиқати Конститутсияро ба санадҳои эътирофшудаи байналмилалӣ ҶТ муқаррар накардааст. Агар санадҳои эътирофшудаи байналмилалӣ ба Конститутсияи ҶТ мутобиқат накунад чӣ бардошти ҳуқуқӣ метавон кард? Ин саволест, ки посух пайдо кардани он аз санадҳои ҳуқуқӣ ва қонунгузори ҶТ мушкиласт. Дар ин масъала танҳо Қонуни конституционӣ ҶТ «Дар бораи Суди конституционӣ» баъзе меъёрҳоро муайян кардааст. Чунончӣ мувофиқи қ.3 м. 14-уми қонуни мазкур Суди конституционӣ ҶТ парвандаҳоро оид ба Конститутсияи ҶТ мутобиқат доштани қонунҳо, санадҳои ҳуқуқӣ яққояи Маҷлиси милли ва Маҷлиси намояндагон, Маҷлиси милли, Маҷлиси намояндагон, Президент, Ҳукумат, Суди Олӣ, Суди Олии иқтисодӣ ва дигар мақомоти давлатию ҷамъиятӣ, шартномаҳои байналмилалӣ эътибори қонунӣ пайдо накардаи Тоҷикистон баррасӣ мекунад. Аз тарафи Суди конституционӣ ғайриконституционӣ донишмандони шартномаҳои байналмилалӣ эътибори қонунӣ пайдо накардаи ҶТ - ро ифода мекунад, ки ин шартномаҳо ё баъзе нуқтаҳои онҳо барои ҶТ эътибор надоранд. Дар ин ҷо низ дар хусуси шартномаҳои байналмилалӣ эътибори қонунӣ пайдо накардаи ҶТ чизе гуфта намешавад. Вале дар хусуси санадҳои эътирофшудаи байналмилалӣ, ки ба конститутсия мутобиқат надошта бошанд чизе гуфта нашудааст. ҶТ санадҳои гуногуни байналмилалиро эътироф кардааст, ки онҳо қисми таркибии низоми ҳуқуқӣ Ҷумҳуриро ташкил медиҳанд. Чунин санадҳои байналмилалиро ҶТ эътироф кардааст:

Паймони байналхалқӣ доир ба ҳуқуқи иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва фарҳангӣ;

Протоколи иловагӣ ба Паймони байналхалқӣ доир ба ҳуқуқҳои иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва фарҳангӣ;

Паймони байналхалқӣ доир ба ҳуқуқҳои фитрӣ ва сиёсӣ;

Протоколи иловагӣ ба Паймони байналхалқӣ доир ба ҳуқуқҳои фитрӣ ва сиёсӣ;

Протоколи дуҷуми факултативӣ барои Паймони байнамилалӣ оид ба ҳуқуқҳои граждани ва сиёсӣ, ки ба барҳамдодани ҳукми қатл равона карда шудааст;

Ковенсияи байнамилалӣ дар бораи барҳам додани тамоми шаклҳои таъбири наҷодӣ;

Конвенсия дар бораи барҳам додани тамоми шаклҳои таъбир нисбати занон;

Протоколи иловагӣ оид ба Конвенсия дар бораи барҳамдиҳии тамоми шаклҳои таъбир нисбати занон;

Конвенсия зидди шиканча ва дигар намудҳои муносибат ва ҷазои бераҳмона, ғайриинсонӣ ё таҳқиркунандаи шаъну шараф;

Протоколи иловагӣ ба Ковненсияи зидди шиканча ва дигар намудҳои муносибат ва ҷазои бераҳмона, ғайриинсонӣ ё таҳқиркунандаи шаъну шараф;

Конвенсия оид ба ҳуқуқи кӯдак;

Протоколи иловагӣ ба Конвенсия оиди ҳуқуқҳои кӯдак ва даҳолати иштироки кӯдак дар низоҳои мусаллаҳона;

Протоколи иловагӣ ба Конвенсия оиди ҳуқуқҳои кӯдак, ки ба фуруши кӯдакон, фоишагии кӯдакон ва порнографияи кӯдакон дахлдор аст;

Конвенсияи байнамилалӣ дар бораи ҳимояи ҳуқуқи ҳамаи коргарони муҳочир ва аъзоёни оилаҳои онҳо.³

Аксари санадҳои ҳуқуқии эътирофшудаи байнамилалӣ бештар ба ҳуқуқи инсон бахшида шудаанд. Бояд тазаккур дод, ки қонунгузориҳои ҚТ «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» талаботҳоро оид ба эътироф кардан ва ба Конститутсия мувофиқ будани санадҳои байнамилалӣ низ муқаррар накардааст. Танҳо Суди конситутсионии ҚТ дар хусуси эътироф кардан ё рад кардани он ҳулоса медиҳад.

Ҳамин тариқ мақолаи мазкурро ҷамъбаст намуда, чунин ҳулоса ва пешниҳодҳоро манзур менамоем:

³ Ниг.: Диноршоев А.М. Права человека. Душанбе. 2011. С.36

1) Мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конституцияи ҶТ ханӯз тариқи санадҳои ҳуқуқӣ ҳалли худро наёфтааст.

2) Ба андешаи мо дар натиҷаи мувофиқ наомадани санадҳои байналмилалӣ ба Конституцияи ҶТ меъёрҳои қонуни асосӣ мустақиман амал мекунад, зеро аввалан эътирофи санадҳои байналмилалиро ҳуди қонуни асосӣ муқаррар кардааст ва сониян меъёрҳои он дар марзи ҶТ мустақиман амал мекунад.

3) Ба мақсад мувофиқ мебуд, агар дар Қонуни ҶТ «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» дар хусуси мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба қонуни асосӣ меъёри муайян шарҳ дода мешуд.

4) Ҳангоми эътирофи санадҳои байналмилалӣ бояд мақомоти дахлдор на танҳо ҷиҳатҳои ҳуқуқӣ, балки дигар ҳолатҳоро аз қабилӣ ҷаҳонбинӣ, анъана ва урфу одатро низ ба назар гирад. Яъне санади байналмилалӣ мазкур ба ин ҳолатҳои иҷтимоӣ милли мувофиқ ҳастанд ё не?

Камолов Ш. Ҳ.

ФИШУРДА

Мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конституцияи

Ҷумҳурии Тоҷикистон

Яке аз масоилҳои ҷадид, ки имрӯзҳо атрофи он баҳсҳои илмӣ дар байни олимони қарор дорад ин мутобиқат ва ё мувофиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конституция ва қонунгузорию ин ё он давлат аст. Мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конституцияи ҶТ яке аз масоилҳои оғӯст, ки ханӯз таҳлили илмӣ чуқур ва пурраи худро наёфтааст. Қонунгузорию ҶТ тартиби эътирофи санадҳои байналмилалиро ба танзим даровардааст. Дар мақолаи мазкур тартиби пешбиникардаи қонунгузорӣ аз лиҳози илмӣ таҳлил карда шуда, аз ҷониби муаллиф фикрҳои оид ба мукамал намудани падидаи мазкур пешниҳод шудаанд.

Камолов Ш. Ҳ.

Аннотация

Соответствие международных актов Конституции Республики Таджикистан

Под влиянием международного права происходят важные изменения во внутреннем праве. Принимаются законы, призванные обеспечить

реализацию международных принципов и норм. Все большее число конституций, в том, числе и Конституция РТ, содержат положения, посвященные международному праву и призванные обеспечить его реализацию. На основании научного анализа автором затрагиваются наиболее проблемные вопросы в данной сфере и высказывается своя точка зрения относительно их решения.

Kamolov Sh. H.

The summary

The ratio of international law with the Constitution of the Republic of Tajikistan

The growing influence of international law on the right of states has created a tendency to constitutionalization of international law. Under the influence of international law important changes in domestic law. Laws enacted to ensure the implementation of the international principles and norms. A growing number of constitutions that include the Constitution of Tajikistan, contain provisions on international law, and to ensure its implementation. On the basis of scientific analysis author addresses the most problematic issues in the field, and expressed a point of view to solve them.

Баъзе масъалаҳои мувофиқкунонии қонунгузори миллӣ ба талаботи м. 9 Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ (ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ)

Калидвожаҳо: имплементатсия, Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ, ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ, ҳабс, кафолат

Ключевые слова: имплементация, Международный Пакта о гражданских и политических правах, права на свободу и личные неприкосновенности, арест, гарантировать

Keywords: implementation, International Covenant on the civil and political rights, right for freedom and persons immunity, arrest, quadrants

Дахлнопазирии шахсӣ аз ҷумлаи ибораи маъмултарини илми ҳуқуқшиносӣ ба шумор меравад. Таҳлили мафҳум ва мундариҷаи он аз лиҳози илми муосири ҳуқуқи инсон аҳамияти муҳими назариявӣ дорад.¹ Ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ яке аз ҳуқуқҳои шахсӣ ва табиии инсон баҳисоб рафта, ба насли якуми ҳуқуқҳои инсон марбут доништа мешавад. Дахлнопазирии шахсӣ чунин маъно дорад, ки ба ғайрияти шахс дар ҳаёти хусусӣ касе ҳуқуқи даҳолат карданро надорад, яъне ҳам аз ҷиҳати ҷисмонӣ ва ҳам аз ҷиҳати рӯҳӣ шахс бояд зиндагии озод дошта бошад.² Дахлнопазирии шахсӣ имконнопазир будани даҳолати берунаро ба ҳаёти инфиродии шахс ифода менамояд.³ Муҳаққиқи барҷастаи соҳаи ҳуқуқи инсон Ф.М.Рудинский се навъи дахлнопазиро ҷудо менамояд: дахлнопазирии ҷисмонӣ, маънавӣ ва рӯҳӣ. Аз нигоҳи вай дахлнопазирии ҷисмониро дахлнопазирии ҳаёт, саломатӣ ва тамомияти ҷисмонӣ ташкил менамоянд. Дахлнопазирии маънавӣ бошад, дахлнопазир будани шаъну шараф ва эътибори қориро ифода мекунад. Дахлнопазирии рӯҳӣ озодии баёни иродаро дар назар дорад, ки аз он мувофиқан озодии вичдон, эътиқод, суҳан ва ғайра бар меоянд.⁴

*Ассистенти кафедраи ҳуқуқи инсон ва ҳуқуқшиносии муқоисавӣ ф-ти ҳуқуқшиносии ДМТ

¹ Диноршоев А.М., Сафаров Б.А., Сафаров Д.С. Ҳуқуқи инсон. Китоби дарсӣ. Душанбе. 2010. С.60

² Тафсири илмию оммавии Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе: «Шарқи озод», 2009. С.103

³ Диноршоев А.М., Сафаров Б.А., Сафаров Д.С. Асари қайдшуда.

⁴ Дар ин бора муфассал ниг. Рудинский Ф.М. Право неприкосновенности личности. // Право и жизнь. № 67. 2000г. Варианты электрон. Ниг.; ба сайти: www.law-n-life.ru (Санаи дастрасӣ 30. 09. с. 2013).

Ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ дар сандаҳои баналмилалӣ - Ёзломияи умумии ҳуқуқи башар⁵(м. 3 ва 9) Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ⁶(м. 9) мустаҳкам шудаанд.

Мазмуни меъёрҳои ЭУҲБ, ки дар онҳо ҳақ доштани ҳар як инсон ба ҳаёт, озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ, инчунин ҳеҷ касро худсарона дастгир, ҳабс ё бадарға кардан мумкин нест, ифодакунандаи арзишҳои волои инсон мебошад. Меъёрҳои мазкур хусусияти тавсиявӣ дошта дар ЭУҲБ ба маънои маҳдуд маънидод шудаанд. Минбаъд он дар ПБҲШС ҳамчун ҳуқуқи алоҳида қафолат дода шуда, ҳамаи паҳлуҳои ин ҳуқуқ маънидод шудааст.

Мувофиқи қ. 1 м. 9 ПБҲШС «Ҳар як инсон ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ ҳақ дорад. Ҳеҷ кас наметавонад худсарона ба ҳабсгирифта шавад ё дар ҳабс нигоҳ дошта шавад. Ҳеҷ кас набояд аз озодӣ, ғайр аз асосҳо ва мутобиқи расмиёте, ки тавассути қонун муқаррар карда шудаанд, маҳрум карда шавад».⁷ Дар ин модда ду ҳуқуқ - ҳуқуқ ба озодӣ ва ҳуқуқ ба дахлнопазирии шахсӣ муқаррар шудааст.

Ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ дар қонунгузори ҚТ мустаҳкам шудаанд. Чунончӣ дар қ. 2 м. 18 Конститутсияи ҚТ дар ҳардидааст, ки «дахлнопазирии шахсро давлат қафолат медиҳад».⁸ Давлат на танҳо ҳуқуқи мазкурро эътироф ва риоя менамояд, балки ҳифзи онро низ қафолат медиҳад.

Ҳамзамон дар м. 19 Конститутсияи ҚТ пешбинӣ шудааст, ки «ҳеҷ касро бе асоси қонунӣ дастгир, ҳабс кардан мумкин нест». Ин меъёр низ яке аз қафолатҳои ҳифзи ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсият ба ҳисоб меравад, яъне бе асоси қонунӣ ҳеҷ касро дастгир ва ҳабс кардан мумкин нест.

Асосҳои қонунӣ дастгиркунӣ ва тарзҳои маҳдуд намудани озодӣ дар Кодекси муҳофизати ҳақҳои инсонӣ ҚТ⁹ ва Кодекси ҳуқуқвайронкунии маъмурии ҚТ пешбинӣ гардидаанд.

Дар м. 10 КМЧ ҚТ пешбинӣ гардидааст, ки «эҳтироми шаъну шарафи шахс вазифаи шахсони мансабдор ва мақомотест, ки пешбурди парвандаи ҳақҳои инсонӣ анҷом медиҳанд. Ҳеҷ яке аз иштирокчиёни муҳофизати ҳақҳои инсонӣ наметавонад таҳти зӯрварӣ, шиканча ва дигар муносибати бераҳмона ё пасткунандаи шаъну шарафи инсонӣ қарор гирад». Аз мазмуни ин меъёр бармеояд, ки яке аз вазифаҳои асосии

⁵Минбаъд ЭУҲБ

⁶Минбаъд ПБҲШС

⁷Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ аз с. 1966

⁸Конститутсияи ҚТ аз с. 1994. Қ. 2 м. 18

⁹Минбаъд КМЧ ҚТ

шахсони мансабдор ва мақомоте, ки ба пешбурди парвандаи ҷиноятӣ қору фаъолият доранд, ин эҳтироми шаъну шарафи шахси дастгиршуда ё дар ҳабс нигоҳ дошта шуда мебошад ва онҳо уҳдароранд, ки нисбати ҳеч як иштирокчии муурофияи ҷиноятӣ зӯроварӣ, шиканҷа ва дигар муносибати бераҳмона ё пасткунандаи шаъну шарафи инсониро истифода накунад. Моддаи зикр шуда яке аз асосҳои ҳифзи ҳуқуқ ба дахлнопазирии шахсӣ ба ҳисоб меравад.

Ҳуқуқ ба дахлнопазирии шахсӣ дар КМЧ ҚТ кафолат дода шуда ба мазмуни зайл пешбинӣ шудааст: «Ҳеч касро бе асоси қонунӣ дастгир ва ҳабс кардан мумкин нест. Ба ҳабс гирифтани, маҷбурӣ дар муассисаҳои тиббӣ ё тарбиявӣ нигоҳ доштани шахс танҳо дар асоси қарори суд, судья ба иҷро расонида мешавад. Шахсро, ки нисбатан чораи пешгирӣ дар ҳабс нигоҳ доштан татбиқ шудааст, инчунин шахсе, ки дар содир намудани ҷиноят ҳамчун гумонбар дастгир шудааст, бояд дар ҷойҳое нигоҳ дошта шавад, ки шароиташон барои ҳаёт ва саломатӣ хавф надошта бошад. Шахси ба ҳабс гирифташуда ҳуқуқи шикоят карданро дорад. Қарори суд, судья дар бораи аз ҳабс озод намудани шахс фавран иҷро карда мешавад».¹⁰ Меъёри мазкур шаҳодат аз он аст, ки м. 9 ПБҲШС дар қонунгузорию муурофиявию ҷиноятию ҚТ имплементатсия карда шудааст.

Ҳамзамон қонунгузорию ҷиноятию ҚТ ҷавобгарии ҷиноятиро барои ғайриқонунӣ дастгир кардан ё ҳабс намудан пешбинӣ намудааст (м. 358 КЧ ҚТ).

ҚТ ПБҲШС-ро ба тасвиб расонидааст, воқеан уҳдадории худро дар самти имплементатсия намудани меъёрҳои ин Паймон иҷро намудааст. Барои тақвияти ин гуфтаҳо таҳлили мазмуни меъёрҳои КМЧ ҚТ (с.1961) бо меъёрҳои КМЧ ҚТ с.2009 мувофиқи мақсад мешуморем.

Баҳри дастгир кардан ё ҳабс намудан дар қонунгузорию муурофиявию ҷиноятию ҚТ асосҳои муайян пешбинӣ шудааст, ки ҳангоми мавҷуд будани он асосҳо, дастгир кардан ё ҳабс намудани шахс имконпазир аст.

М. 412.3 КМЧ ҚТ (с.1961) дастгир кардани шахсро танҳо дар ҳолати мавҷуд будани яке аз ин асосҳо пешбинӣ менамуд:

- агар ин шахс дар вақти содир кардани ҷиноят ё бевосита баъди содир кардани он дастгир карда шуда бошад;
- агар шохидон, аз ҷумла ҷабрдидагон ҳам, бевосита ҳамон шахсро, ҳамчун содиркунандаи ҷиноят нишон диҳанд;

¹⁰ КМЧ ҚТ аз с.2009. М. 11 //Ахбори Маҷлиси Олии ҚТ. 2009. №12, м.815, 816

- агар дар шахси гумонбаршуда ё дар либоси ӯ, дар назди ӯ ё дар манзилгоҳи ӯ пайҳои кушоду равшани ҷиноят ошкор карда шавад.¹¹

КМЧ ҚТ (с.2009) бошад чунин асосҳои дастгиркуниро муайян намудааст:

- дар асоси гумони бевосита дар содир намудани ҷиноят;
- дар асоси қарори мақомоти таъқиби ҷиноятӣ;
- дар асоси қарори (таъиноти) суд, судья дар бораи дастгир кардани маҳкумшуда то ҳалли масъалаи бекор кардани шартан татбиқ накардани ҷазо, мавқуф гузоштани адои ҷазо ё шартан пеш аз мӯҳлат аз адои ҷазо озод кардан.¹²

Кодекси нави мурофиавии ҷиноятӣ ба суд ваколати дастгир кардани маҳкумшударо то ҳалли масъалаи бекор кардани шартан татбиқ накардани ҷазо, мавқуф гузоштани адои ҷазо ё шартан пеш аз мӯҳлат аз адои ҷазо озод кардан ҳамчун навоарӣ муқаррар намуд.

Инчунин дар КМЧ ҚТ (с.1961) дар м. 412.4 протоколи дастгиркуни пешбинӣ шуда буд. Тибқи м. 412.4 «Дар бораи ҳар як мавриди дастгир карда шудани шахсе, ки ба содир кардани ҷиноят гумонбар шудааст, органи таҳқиқи ибтидоӣ ё муфатиш вазифадор аст, ки протокол тартиб дода, дар он асосҳо, вачҳо, рӯз ва соат, сол ва моҳ, ҷои дастгир шудан, баёноти шахси дастгиршуда ва вақти тартиб додани протоколро нишон диҳад. Ба протоколи дастгиркуни шахси онро тартибдода ва шахси дастгиршуда имзо мекунанд.

Мӯҳлати дастгир карда шудани шахсе, ки ба содир кардани ҷиноят гумонбар шудааст, аз лаҳзаи ба органи таҳқиқи ибтидоӣ ё ба назди муфаттиш оварда шудани он шахс, вале агар шахси мазкур дар асоси қарори оид ба дастгир кардан, ки органи таҳқиқи ибтидоӣ ё муфаттиш баровардааст, дастгир карда шуда бошад, дар он сурат аз лаҳзаи дар ҳақиқат дастгир карда шудани ӯ ҳисоб карда мешавад». Дар ин модда тарзи тартиб додани протоколи дастгиркуни нишон дода шудааст, аммо дар кадом мӯҳлат тартиб додани он нишон дода нашудааст. Аз ин рӯ мумкин аст, ки аз лаҳзаи дастгиркуни то тартиб додани протокол соатҳо ё ин рӯзҳо гузарад. Масалан: ҳангоми шикояти инфиродӣ аз ҷониби шаҳрванди ҚТ ба Кумитаи СММ оид ба ҳуқуқи инсон маълум гардид, ки шаҳрванд А 04.08.с.2001 дастгир карда шуда, протоколи дастгиркуни

¹¹ КМЧ РСС Тоҷикистон, аз 17 августи с. 1961 бо назардошти тағироту иловаҳо то 25 июли с. 2005. Душанбе: «Қонуният», 2006.

¹² КМЧ ҚТ аз с.2009. М.91 // Ахбори Маҷлиси Олии ҚТ. 2009. №12. м.815, 816

23.08.с.2001 тартиб дода шуд.¹³ Ҳол он ки дар м. 412.5 КМЧ муқаррар шуда буд: «Дар бораи ҳар як мавриди дастгир кардани шахсе, ки ба содир кардани ҷиноят гумонбар шудааст, органи таҳқиқи ибтидоӣ ё муфаттиш вазифадор аст, ки дар давоми бисту чор соат ба прокурор ба тариқи расмӣ хабар диҳад. Прокурор вазифадор мебошад, ки аз лаҳзаи гирифтани хабарнома дар бораи дастгир карда шудани шахс дар давоми чилу ҳашт соат санксия диҳад ё шахси дастгиршударо озод кунад». Аз мазмуни ин меъёр бар меояд, ки дар муддати чилу ҳашт соат шахси дастгиршуда дастгир ё озод карда шавад. Аз сабабе, ки дар м. 412.4 мӯҳлати тартиб додани протокол нишон дода нашуда буд, дар амалия ба ҷунин қонуншиканиҳо роҳ меоданд.

Аммо бо қабули КМЧ ҚТ (с.2009) ин масъала ҳалли худро ёфт. Дар м. 94 КМЧ тартиби дастгир кардани гумонбаршуда пешбинӣ шудааст. Баъди ба мақомоти таъқиби ҷиноятӣ овардани дастгиршуда шахси мансабдор дар давоми се соат протокол тартиб медиҳад, ки дар он асос, ҷой ва вақти дастгиркунии воқеӣ (бо зикри рӯз, соату дақиқа), натиҷаҳои кофтукови шахсӣ, инчунин вақти тартиб додани протокол дарҷ мегарданд.¹⁴ Аз ин модда бар меояд, ки шахси мансабдор вазифадор аст, аз лаҳзаи дастгир карани шахс дар давоми се соат протоколро тартиб диҳад.

Дар қонунгузории маъмури низ вобаста ба дастгиркунии шахс боби чораҳои таъминкунандаи истехсолоти парвандаи ҳуқуқвайронкунии маъмури пешбинӣ шудааст, ки дар он тартиби дастгир кардани шахс ва мӯҳлати он нишондода шудааст. Мӯҳлати дастгиркунии маъмурии шахсе, ки ҳуқуқвайронкунии маъмуриро содир намудааст, наметавонад аз се соат зиёд бошад, ба истиснои ҳолатҳои дар қонун пешбинӣ шуда. Дар ҳолатҳои истисно, бинобар зарурати махсус нисбат ба шахсони маҳалли истиқоматашон номуайян мумкин аст бо иҷзати прокурор мӯҳлати дастгиркунии маъмури то сӣ шабонарӯз муқаррар карда шавад.¹⁵

Дар қ. 2 м. 9 ПБҲШС бошад, муқаррар шудааст, ки «Ба ҳар шахси ҳабсшуда ҳангоми ба ҳабс гирифтани сабабҳои ҳабси ӯ хабар дода мешавад ва бо тартибитаъҷили ҳар айбе, ки ба ӯ эълон карда мешавад, хабар дода мешавад». Ин меъёри Паймон низ дар қонунгузории ҚТ имплементатсия карда шудааст. Дар қ. 2 м. 94 КМЧ пешбинӣ шудааст,

¹³Индивидуальная жалоба в Комитет ООН по правам человека в соответствии с первым факультативным протоколом к МПГПП // www.humanrts.tj (Санаи дастрасӣ 06.03.с.2013)

¹⁴КМЧ ҚТ с. 2009 // Ахбори Маҷлиси Олии ҚТ, Қ. 1 мод. 94. 2009, №12, м.815, 816.

¹⁵Кодекси ҳуқуқвайронкунии маъмурии ҚТ.Қ. 1 мод. 756. аз 31 декабри соли 2008, № 455 // Ахбори Маҷлиси Олии ҚТ. 2008, №12, қ. 1, м. 989.

ки протокол ба дастгиршуда эълон ва ҳамзамон ҳуқуқҳои бо КМЧ пешбинишуда, аз ҷумла ҳуқуқи даъват кардани ҷимоятгар ва дар ҳузури ӯ додани нишондод фаҳмонида, ин маълумот дар протокол сабт карда мешавад. Мувофиқи м. 46 КМЧ ҚТ гумонбаршуда як қатор ҳуқуқҳоро доро мебошад. Дар қ. 4 моддаи мазкур яке аз ҳуқуқҳои гумонбаршуда ин аст, ки ӯ ҳуқуқ дорад донад, ки барои ҷӣ ӯ гумонбар шудааст.

Меъёри дигаре, ки дар қ. 3 м. 9 муқаррар шуда «Ҳар як шахси бо гуноҳи ҷинояткорӣ ҳабсшуда ё боздоштгардида ба таври таъҷили ба назди судя ё дигар шахси мансабдоре, ки мувофиқи қонун ҳуқуқи амалӣ намудани ҳокимияти судӣ ба ӯ тааллуқ дорад ва барои дар мӯҳлати қобили қабул анҷом додани бозрасии судӣ ё озод кардан ҳуқуқ дорад, ҳозир карда мешавад. Дар ҳабс нигоҳ доштани ашхосе, ки интизори баррасии судӣ мебошанд, набояд қоидаи умумӣ бошад, аммо озод кардан метавонад аз пешниҳоди кафолати ҳозир шудан ба суд, ҳозир шудан ба мурофиаи судӣ дар ҳар марҳилаи дигари он ва дар сурати зарурат, ҳозир шудан барои иҷрои ҳукмнома, вобаста бошад» мебошад. Ин меъёри ПБҶШС низ дар қонунгузори кишвар таҳкими расмӣ худро ёфтааст. Баҳри мутобиқкунонидани ин меъёр дар қонунгузорӣ, Тоҷикистон саъю кӯшишҳои зиёде намуд. Дар КМЧ ҚТ (с.1961) дар м. 90 яке аз амалҳои маҷбуркунии мурофиавӣ ҳабс кардан пешбинӣ шуда буд.

КМЧ ҚТ чораҳои пешгириро баҳри пешгирӣ намудани ҳаракатҳои ҳалалдоркунандаи пешбурди парвандаи ҷиноятӣ ё содиршавии ҷиноятҳои нав дар ҳаққи гумонбаршуда, айбдоршаванда ё судшаванда татбиқ менамояд.

Дар м. 90 КМЧ ҚТ (с.1961) пешбинӣ шуда буд, ки ҳабскунӣ ба сифати чораи пешгирӣ танҳо аз рӯи корҳои оид ба ҷиноятҳои татбиқ карда мешавад, ки дар қонун барои онҳо ҷазои аз озодӣ маҳрумкунӣ ба мӯҳлати зиёда аз як сол пешбинӣ карда шудааст. Инчунин дар ин меъёр ҳуқуқи ба ҳабс гирифтани ба Прокурори генералии ҚТ ва муовинони ӯ, Сарпрокурори ҳарбӣ ва муовинони ӯ, прокурори ВМКБ, прокурорҳои вилоятҳо, прокурори ш. Душанбе, прокурори нақлиётҳои Тоҷикистон ва муовинони онҳо, прокурорҳои ноҳияҳо ва шаҳрҳо, инчунин прокурорҳои ҳарбӣ, нақлиётӣ ва дигар прокурорҳои, ки тибқи қонун бо прокурорҳои ноҳиявӣ ва шаҳрӣ ҳуқуқи баробар доранд, дода шуда буд. Ин меъёри кодекси пешина ба ПБҶШС мувофиқат намекард.

Аз мазмуни қ. 3 м. 9 ПБҶШС бармеояд, ки ҳуқуқи ҳабс кардан ё аз ҳабс озод кардан танҳо ба суд дахл дорад. Аз ин рӯ, ҚТ дар самти Паймон имплементатсия намудани ин меъёр дар қонунгузори кишвар ислохотҳо ворид намуд, ки бо қабули кодекси нави мурофиавии ҷиноятӣ (с.2009) меъёри зикргардида ба қонунгузорӣ қисман мутобиқ карда шуд.

КМЧ ҚТ амалқунанда (м. 111) ба ҳабс гирифтано ба сифати чораи пешгирӣ бо қарори судя ё таъиноти суд танҳо дар ҳаққи гумонбаршуда, айбдоршаванда ё судшавандае чоиз медонад, ки барои ҷинояти содиркардашон қонуни ҷиноятӣ ҷазоро дар намуди маҳрум кардан аз озодӣ ба мӯҳлати зиёда аз ду сол пешбинӣ намудааст. Аз ин меъёр бармеояд, ки ҳуқуқи ба ҳабс гирифтано ба суд дода шуда, имплементатсияи стандартҳои байналмилалӣ қисман риоя шудааст. Инчунин дар ин меъёр ба ҳабс гирифтано танҳо барои он ҷиноятҳои, ки ҷазоро дар намуди маҳрум кардан аз озодӣ ба мӯҳлати зиёда аз ду сол ташкил медиҳанд, имконпазир аст. Ин муқаррарот низ дар қонунгузорӣ чизи нав буда, гувоҳ аз риоя намудани принсипи инсондӯстӣ аст.

Мӯҳлати нигоҳ доштан дар ҳабс барои тафтиши пешакии парвандаи ҷиноятӣ набояд аз ду моҳ зиёд бошад, ба ғайр аз ҳолатҳои м. 112 КМЧ ҚТ муқаррар намудааст.

Кодекси нави мурофиавии ҷиноятӣ ҚТ ваколати иҷозатдодано ба татбиқи ҳабс аз прокурорҳо ба судяҳо вогузор намудааст. Ин масъала ба ПБҲШС мувофиқ карда шудааст. Мутаассифона то ҳол дароз намудани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштан бо розигии прокурор вобастагӣ дорад, ҳол он ки қ. 3 м. 9 ПБҲШС пешбинӣ мекунад, ки суд дар мӯҳлати қобили қабул шахси дастгиршударо метавонад озод кунад ё ба ҳабс гирад. Аз ин муқаррарот бар меояд, ки дароз карани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштани айбдоршаванда низ ба суд таааллуқ дорад. Аз ин рӯ хуб мешуд, ки марбут ба дароз кардани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштан бемавҷудияти омилҳои бюрократӣ (яъне розигии прокурор) аз байн бурда шавад, зеро асоснокии дароз намудани мӯҳлатро суд метавонад бе розигии прокурор низ мавриди баррасӣ қарор диҳад. Вобаста ба мӯҳлати дар ҳабс нигоҳдоштани айбдоршаванда, ҳаминро қайд кардан зарур аст, ки муҳлати тӯлонии ҳабси пешакӣ ихтисор карда шавад. Тибқи қонунгузорӣ ин мӯҳлат то 18 моҳ дароз карда мешавад, бо истисноии ҳолатҳои дар қонун пешбинӣ шуда. Хуб мешуд, агар ин мӯҳлат 12 моҳ мебуд.

Қ. 4 м. 9 ПБҲШС муқаррар менамояд, ки ҳар касе, ки дар натиҷаи ба ҳабс гирифтано ё дар ҳабс нигоҳ доштан аз озодӣ маҳрум карда шудааст, ҳақдорад талаб намояд, ки парвандаи ӯ аз тарафи суд баррасӣ карда шавад ва ин суд тавонад, ки дар бобати қонунӣбудани боздошти ӯ бетаъхир қарор барорад ва агар боздошт шудани ӯ ғайриқонунӣ бошад, дар бораи озоднамудани ӯ фармоиш диҳад. Ин меъёр низ дар қонунгузории мо инъикоси худро ёфта аст. Дар қ. 5 м. 111 КМЧ ҚТ пешбинӣ шудааст, ки судя дархост дар бораи интиҳоб кардани чораи

пешгирӣ дар намуди ба ҳабс гирифтано баррасӣ карда, яке аз қарорҳои зеринро мебарорад:

- дар бораи ба гумонбаршуда ё айбдоршаванда интиҳоб кардани чораи пешгирӣ дар намуди ҳабс;

- дар бораи рад кардани дархост;

- дар бораи ба таъхир гузоштани қабули қарори дархост ба мӯҳлати на зиёда аз 72 соат барои пешниҳоди далелҳои асосноки дастгиркунӣ. Дар ин маврид судя дар қарор муқаррар менамояд, ки мӯҳлати дастгиркуниро то чанд рӯзу соат дароз мекунад.

Амалияи тафтишотӣ ҳолатҳои зиёдеро медонад, ки чораҳои пешгирӣ ба монанди дастгиркунӣ ва ҳабси пешакӣ нобаҳангом ва бе асосҳои кофӣ, шахсони бегуноҳ ба ҷавобгарии ҷиноятӣ кашида шудаанд ё беасос маҳкум гардидаанд ва баъд аз сипарӣ гаштани муддате, бегуноҳиашон собит шудааст.

Аз ин рӯ дар қ. 5 м. 9 ПБҲШС пешбинӣ шудааст, ки ҳар касе, ки дар натиҷаи ғайриқонунӣ ба ҳабс гирифтани ӯ дар ҳабс нигоҳ доштан ҷабр дидааст, ба ҷуброне, ки дорои эътибори даъво мебошад, ҳақ дорад.¹⁶ Меъёри мазкур гирифтани товони зарари моддӣ ва маънавиро ба шахсе, ки дар натиҷаи ғайриқонунӣ ба ҳабс гирифтани ӯ дар ҳабс нигоҳ доштан расонида шудааст, кафолат медиҳад. Баҳри мувофиқгардони ин меъёри ПБҲШС дар сатҳи қонунгузори кишвар тадбирҳои зарурӣ андешида шуданд.

Инчунин, дар м. 119 КМҚ ҚТ ба шахсе, ки беасос ва ғайриқонунӣ ба ҷавобгарии ҷиноятӣ кашида шудаанд ва ё нисбатан дигар чораҳои маҷбуркунии мурофиавӣ татбиқ гардидааст ҳуқуқи шикоят намударо доранд. Ин гуна шахсонро дар сатҳи байналмилалӣ «ҳимояи ҳуқуқи қурбониёни хатогии судӣ» ном мебаранд.

Аз амал (беамалӣ) ва қарорҳои таҳқиқбаранда, муфаттиш, прокурор ё суд, судя иштирокчиёни мурофиаи судии ҷиноятӣ ва дигар шахсоне, ки манфиати онҳо ҳалалдор шудааст, ба мақомоти давлатӣ ё шахси мансабдоре, ки барои пешбурди парвандаи ҷиноятӣ масъуланд, шикоят мекунанд.¹⁷

Қонуни мурофиаи ҷиноятӣ ба шахравнде, ки «қурбонии хатогиҳои тафтишотӣ ва судӣ» гаштааст, имконият медиҳад ба мақомоти судӣ бо мақсади барқарор намудани ҳуқуқҳо ва мартабаи қаблии худ дар ҷомеа муроҷиат намояд. Агар ин тартибот натиҷаи дилхоҳ надиҳад, шахс

¹⁶Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ. 1966. Қ. 5 м. 9.

¹⁷КМҚ ҚТ аз 1. 04. с. 2010. Қ. 1 м. 119

метавонад аз механизмҳои байналмилалӣ ҳифзи ҳуқуқи инсон истифода намояд.¹⁸

Аз ин рӯ ба шахсе, ки беасос ва ё ғайриқонунӣ ҳабс нигоҳ дошта шудааст ва ба ӯ зарари моддӣ ва маънавӣ расонида шудааст, қонунгузор ҳуқуқи талаби ҷуброни ҳуқуқҳои поймолшударо додааст.

Мувофиқи м.32-и Конститутсияи ҚТ товони зарари моддӣ ва маънавӣ, ки шахс дар натиҷаи амали ғайриқонунӣ мақомотҳои давлатӣ, иттиҳодияҳои ҷамъиятӣ, ҳизбҳои сиёсӣ ва ё шахсони алоҳида мебинад, мувофиқи қонун аз ҳисоби онҳо рӯёнида мешавад.

Инчунин вабааста ба тарзи рӯёнидани зарар КМЧ ҚТ боби 47-ро бо номи «Пешбурд роҷеъ ба ҷуброни зараре, ки дар натиҷаи амали ғайриқонунӣ суд ва мақомоти анҷомдиҳандаи тафтишоти пеш аз судӣ доир ба парвандаи ҷиноятӣ расидааст» пишбинӣ намудааст. Дар он асосҳо ва шартҳои ба вучуд омадани ҳуқуқ барои рӯёнидани товони зарар, товони зараре, ки бояд рӯёнида шавад, эътирофи ҳуқуқ ба рӯёнидани товони зарар, муайян кардани андозаи зарари молумулкӣ ва тартиби рӯёнидани товони он, барқарор кардани ҳуқуқҳои дигар ва бартарарф кардани оқибати зарари маънавӣ ва зарарҳои дигар мустаҳкам шудааст.

Баъди таҳлили мувофиқунонии қонунгузори миллӣ бо талаботи м. 9 ПБҲШС (ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ) ба ҳулосае омадан мумкин аст, ки ҚТ баҳри иҷрои уҳдадорихои байналмилалӣ пешсаф буда, бо тариқи дахлдор он уҳдадорихои ба зимма гирифтаашро иҷро намуда истодааст. Қонунгузори миллӣ ба м. 9 ПБҲШС мувофиқ карда шудааст.

Аз нигоҳи мо қ. 3 м. 9 қисман имплементатсия карда шудааст. Кодекси нави муҳофизатии ҷиноятӣ ҚТ ваколатҳо оид ба иҷозатдиҳии ҳабсро аз прокурорҳо ба судяҳо вогузор намудааст. Ин масъала ба ПБҲШС мувофиқ карда шудааст. Аммо то ҳол дароз намудани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштан бо розигии прокурор анҷом дода мешавад, ҳоло он ки қ. 3 м. 9 ПБҲШС пешбинӣ мекунад, ки суд дар мӯҳлати қобили қабул шахси дастгиршударо метавонад озод кунад ё ба ҳабс гирад. Аз ин муқаррарот бар меояд, ки дароз кардани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштани айбдоршаванда низ ба суд дахл дорад. Аз ин рӯ хуб мешуд, ки ваколати дароз кардани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштан ба пуррагӣ ба суд дода шавад, зеро мақомоти судӣ ягона мекомест, ки метавонад ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсиро маҳдуд кунад. Ва принсипи баробарии тарафҳо ва одилона будани муҳофизатии судӣ риоя карда

¹⁸ Диноршоев А.М., Сафаров Б.А., Сафаров Д.С. Асари зикршуда.

мешавад. Вобаста ба мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштани айбдоршаванда, ҳаминро қайд кардан зарур аст, ки бояд мӯҳлати тӯлонии ҳабси пешакӣ ихтисор карда шавад. Тибқи қонунгузорӣ он то 18 моҳ дароз карда мешавад, бо истистноии ҳолатҳои дар қонун пешбинӣ шуда. Хуб мешуд он 15 моҳро ташкил меод. Зеро дар қ. 3 зербанди с) м. 14 ПБҲШС зикр шудааст, ки ба ҳар кас ҳангоми баррасии ҳар айбдорӣ ҷинояти ба ӯ эълон шуда ҳақ дорад, бидуни ба таъхир андохтани мӯҳлат бе узри маъқул суд карда шавад. Аз ин меъёр бармеояд, баррасии парвандаи ҷиноӣ бояд, ки ҳарчи зудтар ва дар мӯҳлат кӯтоҳ сурат гирад, чунки баррасии тӯлонии парванда ба шахси дастгиршуда ё дар дар ҳабс нигоҳ дошта шуда, азоби рӯҳии зиёдеро ба бор меорад.

Адабиёт:

1. Диноршоев А.М., Сафаров Б.А., Сафаров Д.С. Ҳуқуқи инсон. Китоби дарсӣ. Душанбе.2010.
2. Тафсири илмию оммавии Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе: «Шарқи озод», 2009.
3. Рудинский. Ф. Право неприкосновенности личности. // Право и жизнь. № 67. 2000г. Варианты электронӣ. Ниг. ба сайти: www.law-n-life.ru.

Саидов И.И.

ФИШУРДА

Баъзе масъалаҳои мувофиқнонии қонунгузори миллӣ ба талаботи м. 9 Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ (ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ)

Ҳуқуқ ба дахлнопазирии шахсӣ яке аз ҳуқуқҳои асосии шахсӣ ва табиӣ инсон ба ҳисоб меравад. Он ба шахс имконнопазир будани дастгиршавии беасосро кафолат медиҳад. Баҳри имплементатсия кардани м. 9 (ҳуқуқ ба дахлнопазирии шахсӣ) Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ ба қонунгузори миллӣ Тоҷикистон тадбирҳои зарурӣ дар ин самт андешидааст ва уҳдадорҳои байналмиллалӣ бар душ гирифташро иҷро намудааст. Дар мақола масъалаҳои мутобиқсозии падидаҳои, ки дар м. 9 ПБҲШС пешбинӣ шудаанд, инъикоси он дар қонунгузори миллӣ таҳлил карда шудааст.

Аннотация

Имплементация некоторых положений Международного Пакта о гражданских и политических правах в части неприкосновенности личности в законодательстве Республики Таджикистан

Неприкосновенность личности является одним из важнейших личных прав человека. Суть данного права заключается в предотвращении не законного задержания человека. В данном вопросе Республика Таджикистан взяла на себя международные обязательства в рамках положений ст. 9 МПГПП и имплементировала его в национальное законодательство. В данной статье анализируются эти положения.

Saidov I. I.

The summary

Implementation of some statutes of International Pact on the civil and political rights in the sphere of person's immunity in the legislation of the Republic of Tajikistan.

Person's immunity is one of the most important right lies in the prevention of illegal arresting people. In this aspect Republic of Tajikistan makes itself responsible for the international implementation of the article 9 of the international Pact in the national legislature.

Аминов М. М.*

Эътироф ва иҷрои ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷӣ мувофиқи муқаррароти конвенсияҳои дохилӣ ва созишномаҳои байналмилалӣ

Калидвожаҳо: эътироф, иҷрои, ҳалномаи суди, конвенсия

Ключевые слова: признание, исполнение, судебное решение, конвенция

Keywords: recognition, response, judgment, convention

Дар шароити ҷаҳонишавӣ бе ҳамкориҳои байниҳамдигарии давлатҳо, равангу ривози ҳамаҷонибаи ҳар як давлат душвору мушкил мегардад. Бинобар ин Ҷумҳурии Тоҷикистон (ҶТ) ҳамчун ҷузъи ҷудонашавандаи ҷомеаи ҷаҳонӣ, сиёсати дарҳои кушодро эълон намудааст ва бо дилхоҳ

давлате, ки бо нияти пок ҳамкорӣ кардан мехоҳанд,¹ робитаи худро ба роҳ мемонад.

Ин ҷо суҳан на танҳо ҷиҳати ҳамкориҳои сиёси ё кумакҳои молиявӣ меравад, балки муносибатҳои ҳуқуқи ва ёрии ҳамдигарии ҳуқуқӣ яке аз нақшҳои муҳимро мебозанд. Дар ҳоли ҳозир дар ҳар як давлати ҷаҳон шаҳрвандони хориҷӣ зиндагӣ мекунанд ва муносибатҳои гуногуни хоҷагидорию ҳуқуқиро ба роҳ мемонанд.

Дар ҚТ шаҳрвандони зиёди хориҷӣ истиқомат ва фаъолият доранд. Теъдоди муайяни шаҳрвандони Тоҷикистон дар давлатҳои хориҷӣ зиндагӣ ва фаъолият доранд. Ҳамарӯза онҳо бо баҳсҳои гуногуни граждани ва хоҷагидорӣ рӯ ба рӯ мешаванд, ки охиран дар муҳофизати судӣ бо ҳалномаи суд ҳалли худро меёбанд. Ҳалномаи судие, ки дар давлати хориҷӣ бароварда мешаваду мувофиқи талаботи иҷро он дар дигар давлат бояд иҷро карда шавад, хусусиятҳои хоси худро дорад.

Дар асоси гуфтаҳои боло мо тасмим гирифтаем, институти эътироф ва иҷрои ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷиро дар Тоҷикистон мавриди таҳлил қарор диҳем.

Баррасии парвандаҳое, ки бо шаҳрвандони хориҷӣ дар судҳои ҚТ ва дар судҳои юрисдиксияи умумии давлатҳои хориҷӣ бо шаҳрвандони Тоҷикистон мавриди ҳаллу ҷасли суди қарор мегиранд, аз рӯи характери иҷроишашон ва маҳалли ҷойгиршавии ҷавобгар дар давлатҳои хориҷ иҷро карда мешаванд. Ин масъалаҳо хусусияти махсуси муҳофизавии худро дорад.

Мувофиқи ақидаи Н.М. Коршунов, Ю.Л. Мареев иҷроиши ҳалномаҳои судии як давлат дар давлати хориҷ ҳатми нест, ба истиснои он ки тартиби эътирофи ин ҳалнома мувофиқи қонунгузорию он давлат

¹ Паёми Президенти ҚТ ба Маҷлиси Олии ҚТ (20 апрели 2012)

ба роҳ монда нашавад.² И.В.Гетман- Павлова қайд менамояд, ки ҳалномаи судии як давлат дар давлати хориҷӣ қувваи ҳуқуқӣ надорад, то он лаҳзае, ки мувофиқи қонунгузориҳои давлати дахлдор ин ҳалнома эътироф карда ва ба иҷроиши ӯ иҷозат дода мешавад.³ Ҳамзамон бояд қайд намоем, ки ҳалномаи судии як давлат дар давлати хориҷӣ қувваи ҳуқуқии худро гум мекунад, то он лаҳзае, ки мувофиқи шартномаҳои байналмилалӣ ё қонунгузориҳои дохилии он давлат аз ҷониби суди босалоҳият ин ҳалнома эътироф карда мешавад.

Эътироф ва иҷрои ҳалномаи суди давлатӣ хориҷӣ тартиби ба худ хосро дорад. Эътирофи ҳалномаи суди давлатии хориҷӣ бо дархости ситонанда оғоз меёбад. Дархост дар бораи иҷрои маҷбурии ҳалномаи суди давлатҳои хориҷӣ, мувофиқи муқаррароти КМГ ҚТ бояд маълумотҳои зеринро дошта бошад:

1) Ном, номи падар ва фамилияи ситонанда ё намояндаи ӯ, агар дархостро намоянда пешниҳод карда бошад, шахси ҳуқуқӣ бошад мувофиқи маҳалли ҷойгиршавии он; 2) ном номи падар ва фамилияи қарздор ва зикри маҳалли он, шахси ҳуқуқӣ бошад мувофиқи маҳалли ҷойгиршавии он; 3) хоҳиши ситонанда оид ба ҳалли иҷрои маҷбурии ҳалнома ва ё зикри он, ки кадом вақт иҷрои он талаб карда мешавад.

Дархости ситонандаро дар бораи иҷрои маҷбурии ҳалномаи судҳои давлатҳои хориҷӣ, Судии Олии ҚТ, суди ВМКБ, судҳои вилоят, суди шаҳри Душанбе вобаста ба маҳалли истиқомат ё маҳалли ҷойгиршавии қарздор дар Тоҷикистон, маҳалли истиқомат ё маҳали ҷойгиршавӣ надошта бошад, дар маҳалли ҷойгиршавии молу мулки ӯ барраси менамояд.⁴

²Ниг.: Коршунов Н. М, Ю.Л.Мареев. Гражданский процесс. Изд-во Норма. М.2006.- С. 761

³Ниг.: Гетман – Павлова И. В. Международное частное право. 2-е издание.М. «Юрайт» «Высшее образование». 2009.- С. 176

⁴Ниг.: Иброхимов С. И., Табаров Н. А. Ҳуқуқи мувофиқии граждани. Душанбе. 2009. С.285

Ҳамзамон бояд, кайд намуд, ки ба дархости ситонанда хуччатҳои зерин низ замима карда мешавад: нусхаи ҳалномаи тасдиқнамудаи судҳои давлатҳои хориҷӣ оид ба ҳалли маҷбурии иҷро, ки нисбат ба он дархост пешниҳод шудааст; хуччати расмӣ дар мавриди он, ки ҳалнома эътибори қонуни пайдо кардааст, агар ин аз матни ҳуди ҳалнома барнаояд; хуччат оид ба иҷрои ҳалнома, агар он қаблан дар ҳудуди давлати дахлдорӣ хориҷӣ иҷро гардида бошад; тарҷумаи тасдиқгардидаи хуччатҳои лозима ба забони тоҷикӣ.

Дархости пешниҳодшуда дар маҷлиси кушоди судӣ дар давлати дахлдор баррасӣ гардида, дар хусуси эътироф ва иҷрои маҷбурии ҳалномаи судӣ давлати хориҷӣ, ё рад кардани иҷрои маҷбурии он таъинот қабул мекунад.

Бояд зикр намуд, ки ҳалномаи судӣ давлати хориҷӣ, ки иҷрои маҷбуриро тақозо наменамояд, бе мурофиаи минбаъда эътироф карда мешавад, агар шахси манфиатдор нисбат ба он норозигӣ пешниҳод накунад. Норозигии шахси манфиатдор дар маҷлиси кушоди судӣ баррасӣ карда мешавад. Мувофиқи талаботи м. 404 КМГ ҚТ ҳалномаҳои зерини судҳои давлатҳои хориҷӣ бе мурофиаи минбаъда эътироф карда мешаванд:

1) вобаста ба вазъи ҳуқуқии шаҳрвандони давлате, ки суди он ҳалнома баровардааст; 2) оид ба бекор кардан ё безътибор эътироф намудани ақди никоҳ байни шаҳрванди ҚТ ва шаҳрванди хориҷӣ, агар дар лаҳзаи баррасии парванда ҳатто яке аз ҳамсарон берун аз ҳудуди ҚТ истиқомат дошта бошад; 3) дар бораи бекор кардан ё безътибор донистани ақди никоҳ байни шаҳрвандони ҚТ, агар ҳарду ҳамсар дар лаҳзаи баррасии парванда берун аз ҳудуди ҚТ истиқомат дошта бошанд.

Муқаррароти қисмҳои дуюм ва сеюми моддаи мазкур баҳсталаб аст, чунки пас аз бекор кардани ақди никоҳ дар суд масъалаҳои дигари оилавӣ ба миён меоянд, ки ҳамоно ҳалталаб мебошанд. Ин андешаҳоро

С. Н. Тагаева низ дар асари худ чунин қайд менамояд, ки бо тартиби муқаррарнамудаи қонунгузори дохилии худамон, ҳангоми бекор кардани ақди никоҳе, ки ҳардуи ҳамсарон дар хориҷи кишвар иқомат доранд, рози шуданду, аммо истифодаи он баҳснок аст.⁵

Таҷрибаҳои судӣ аз он гӯвоҳи медиҳанд, ки аксарияти парвандаҳое, дар судҳои давлати хориҷӣ баррасӣ гардида ва барои иҷроиш ба судҳои Тоҷикистон ворид мегарданд, аз парвандаҳои оилавӣ бармеоянд.

Мутаасифона ҚТ дар Конвенсияи Гаага «Оид ба эътироф, иҷро, ҳамкорӣ оид ба уҳдадорихои падару модар ва ҷимояи кӯдак» аз 19.10. с. 1996, иштирок надарод. Ҳамзамон ин конвенсияро 35 давлати дунё эътироф кардаанд, бахусус Русия дар иҷрои он масъул аст. Масъалаи муҳими мавзӯи мазкур ин рад намудани эътирофи ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷӣ мебошад. КМГ ҚТ (м.401) муайян намудааст, ки дар мавридҳои зерин суд метавонад, иҷрои маҷбурии ҳалномаҳои судҳои давлати хориҷиро рад намояд: 1) ҳалномаи давлати хориҷӣ эътибори қонунӣ пайдо накарда бошад, бояд иҷро карда нашавад; 2) тарафе, ки муқобили он ҳалнома бароварда шудааст, дар баррасии парванда иштирок надошта бошад, ё огоҳ карда нашуда бошад, инчунин аз имконияти иштирок дар муҳофизат маҳрум гардида бошад; 3) баррасии парванда таҳти тобеияти истисноии судии судҳои ҚТ бошад; 4) иҷрои ҳалнома метавонад ба истиқлолияти ҚТ зарар оварад, ё ба амнияти он таҳдид намояд; 5) мӯҳлати пешниҳоди ҳалнома ҷиҳати иҷрои маҷбурии он гузашта бошад ва ин мӯҳлатро суди ҚТ мутобиқи дархости ситонанда барқарор накарда бошад. Оид ба рад намудани иҷрои маҷбурии ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷӣ дар ҚТ гуфта истода, ҳаминро бояд таъкид кард, ки институти рад намудани иҷрои маҷбурии ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷӣ ривож ва мушаххасгардони сабабҳои рад намуданро талаб менамояд.

⁵ Тагаева С. Н. Брак и развод в отношениях международного характера (по материалам Республики Таджикистан). Душанбе.2007. С.137

Дар м. 59-и Конвенсия дар бораи муносибатҳои ҳуқуқӣ ва ёрии ҳуқуқӣ (ИДМ), оид ба асосҳои рад намудани эътирофи ҳалномаи судӣ давлати хориҷӣ, дар фарият аз қонунгузориҳои дохилии Тоҷикистон ҳаминро пешбинӣ менамояд, ки «агар ҳалнома бо вайрон намудани тартиби муқарранамудаи Конвенсия қабул карда шуда бошад» мумкин аст, рад карда шавад.

Дар м. 1 КМГ ҚТ муайян карда шудааст, ки кадом санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣ сарчашмаи асосии мувофиқаи гражданин ба ҳисоб мераванд. Вале сарчашмаҳои асосии танзимкунандаи институти эътироф ва иҷрои ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷӣ КМГ ҚТ, Кодекси оилаи ҚТ, Конвенсияи ИДМ «Оид ба ёрии ҳуқуқи оид ба парвандаҳои гражданин, оилавӣ ва парвандаҳои ҷиноятӣ» аз с. 2002 ва созишномаҳои дучониба мебошанд. Ҳамзамон бояд таъкид дод, ки ривож додани институти созишномаҳои дучонибаю бисёрҷониба ҳамчун сарчашмаи танзимкунандаи эътироф ва иҷрои ҳалномаҳои давлатҳои хориҷӣ, мувофиқи мақсад мебошад.

Дар хулоса ҳаминро бояд гуфт, ки қонунгузориҳои имрӯза ҳамаи паҳлуҳои мавзӯи мазкурро дар бар намегирад ва ба тақвият ниёз дорад. Аз он ҷумла ба Конвенсияи байналмилалӣ оид ба масъалаҳои оилавӣ тақвияти дучониба зарур ва муҳим мебошад.

Адабиёт:

1. Коршунов Н. М., Ю.Л.Мареев. Гражданский процесс. Изд-во Норма. М.2006.
2. Тагаева С. Н. Брак и развод в отношениях международного характера (по материалам Республики Таджикистан). Душанбе.2007.
3. Гетман – Павлова И. В. Международное частное право. 2-е издание.М. «Юрайт», «Высшее образование». 2009.
4. Иброхимов С. И., Табаров Н. А. Ҳуқуқи мувофиқаи гражданин. Душанбе. 2009.

ФИШУРДА

Эътироф ва иҷрои ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷӣ мувофиқи муқаррароти қонунгузори дохилӣ ва созишномаҳои байналмилалӣ

Дар мақолаи мазкур эътироф ва иҷрои ҳалномаҳои судҳои давлатҳои хориҷӣ мавриди омузиши илмӣ қарор гирифтааст. Дар мақолаи мазкур оид ба тартиби иҷрои ҳалномаҳо дар доираи муқаррароти конвенсионӣ сухан меравад. Иҷрои ҳалномаҳои хориҷӣ аз қонунгузори дохилӣ ва шартномаҳои байналмилалӣ вобастагӣ дорад.

Аминов М. М.

Аннотация

Признание и исполнение решений иностранных судов в рамках национального законодательства и международного договора

В статье рассматриваются особенности признания иностранных судебных решений в соответствии с международными договорами. В частности, исследуются положения конвенций стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным, уголовным делам. Признание и исполнение решения суда в Таджикистане зависит от положений национального законодательства и международного договора.

Aminov M. M.

The summary

PROCEDURE FOR RECOGNITION AND ENFORCEMENT OF FOREIGN JUDGMENTS IN THE CONVENTIONAL REGIME IN TAJIKISTAN

In the framework of the present article the author considers particularly the recognition of foreign judgments in Tajikistan by international treaties. In particular, we study the conventions of the Commonwealth of Independent States on legal assistance and legal relations in civil, family, criminal and

economic cases. The author notes that the recognition and enforcement of court decisions in Tajikistan depends on the provisions of national law and international treaty.

III. Масъалаҳои назорати прокурорӣ ва ҳуқуқи ҷиноятӣ

III. Вопросы прокурорского надзора и уголовного права

Махмудов И.Т.*

К вопросу о месте прокуратуры Республики Таджикистан в системе разделения властей

Калидвожаҳо: прокуратура, қонуният, таҷзияи ҳокимият, ғаболияти прокурорӣ, ҳокимияти судӣ, ҳокимияти қонунгузор, ҳокимияти иҷроия.

Ключевые слова: прокуратура, законность, разделение властей, прокурорская деятельность, судебная власть, законодательная власть, исполнительная власть.

Keywords: prosecutors office, legitimacy, division of power prosecutors activity, judicial branch, legislative branch, executive power.

В Республике Таджикистан (РТ) наряду с законодательными, исполнительными и судебными органами прокуратура осуществляет самостоятельную форму государственной деятельности, становится важнейшим институтом правовой системы государства. Оно занимает особое место в системе правоохранительных органов, что детерминирует актуальность исследования указанного положения в механизме государства с позиции теории разделения властей.

В ст. 5 Конституции РТ¹ отмечается, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Права и свободы человека и гражданина признаются, соблюдаются и защищаются государством. Провозглашение прав и свобод человека высшей ценностью вовсе не означает их

* Канд. юрид. наук, доцент, зав. кафедрой судебного права и прокурорского надзора юрид. ф-та ТНУ
¹Конституция РТ от 6 ноября 1994г. (внесены изменения и дополнения путем проведения всенародного референдума от 26 сентября 1999г. и 22 июня 2003г.). Душанбе, 2003.

эффективного осуществления на практике, для этого необходим действенный, реально функционирующий механизм их реализации, обеспечения и защиты с позиции гарантий прав личности. Одним из действенных и эффективных механизмов по обеспечению законности и защиты прав и свобод граждан в Таджикистане является прокурорский надзор. В соответствии со ст. 93 Конституции РТ надзор за точным и единообразным исполнением закона на территории Таджикистана осуществляют Генеральный прокурор и подчиненные ему прокуроры в пределах своих полномочий.

В последнее время к проблеме места прокуратуры в системе разделения властей стало уделяться больше внимания в литературе, о чем свидетельствуют выполненные за последнее время диссертационных исследований, публикации на уровне монографий, сборников научных трудов, журнальных и научных статей.²

Одной из главных гарантий обеспечения законности в государстве является деятельность прокуратуры, выступающей единственным государственным органом, предназначение которого состоит исключительно в надзоре за единообразным исполнением законов на территории всей страны. Прокуратура максимально приспособлена к выполнению данной

²Сафонова Т.Ю. Конституционно-правовое регулирование деятельности прокуратуры России как государственного органа с особым правовым статусом: Дисс. ... канд. юрид. наук. Елец, 2011. 191с.; Еремина Н.В. Место прокуратуры Российской Федерации в системе разделения властей: теоретико-правовое исследование: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2009. 234с.; Мухаммадиев И.С. Образование и становление органов прокуратуры на севере Таджикистана в 1923-1930 гг.: исторический аспект исследования: Дисс. канд. ист. наук. Худжанд, 2009. 209с.; Черепанов М.М. Принципы организации и деятельности российской прокуратуры: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2008. 168с.; Махмудов И.Т. Теоретические основы и научно-практические проблемы прокурорского надзора за исполнением законов в оперативно-разыскной деятельности (по материалам Республики Таджикистан): Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2008. 250с.; Гонибесов Д.А. Надзор прокуратуры за соблюдением прав и свобод человека и гражданина: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2007. 257с.; Бессарабов В.Г. Прокуратура в системе государственного контроля Российской Федерации: Дисс. ... д-ра. юрид. наук. М., 2001. 483с.; Потапова Л.В. Нормативные источники правового регулирования организации и деятельности органов прокуратуры Российской Федерации: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2005. 235с.; Осипян С.А. Российский федерализм и конституционно-правовой статус прокуратуры: концептуальные проблемы: Дисс. ... д-ра. юрид. наук. М., 2006. 582с.; Мирзоева К.А. Становление и развитие органов прокуратуры и прокурорского надзора в Таджикистане (20-е - середина 30-х гг): Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1996. 207с.; Зиярмал Хаятулла. Проблемы становления, развития и деятельности прокуратуры Афганистана: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1996. 146с. и др.

функции, как единая централизованная система. Проблема места прокуратуры в системе различных ветвей власти РТ заслуживает объективного и открытого освещения.

Прокуратура Таджикистана имеет, по сравнению с органами прокуратуры (и органами, выполняющими сходные функции) других стран, ряд преимуществ, которые заключаются в организации и характере ее деятельности, активной роли в защите прав граждан и утверждении законности во всех сферах государственной и общественной жизни как реальной гарантии обеспечения их конституционных прав и свобод. К их числу можно отнести доступность ее для всех граждан, оперативность рассмотрения их обращений в определенные законом сроки, бесплатность юридической помощи, дифференцированную систему реагирования на выявленные нарушения законности, в том числе и путем обращения в суды, в защиту прав граждан и, как результат, - довольно высокий уровень доверия к ней населения, что способствует упрочению в общественном сознании совершенно очевидной, но не всегда и не везде признаваемой истины: прокуратура есть источник справедливости, она действует от имени государства и в интересах общества.³

Организация и деятельность всех государственных органов, в том числе и прокуратуры, строятся в соответствии с определенными идейными основами (принципами), которые выражают особенности правового положения каждого из этих органов и позволяют тем самым индивидуализировать статус каждого из них. Именно на их основе определяется компетенция прокуратуры, полномочия прокурорских работников, развивается законодательство о прокуратуре и прокурорском надзоре.⁴

³ Еремина Н.В. Указ. раб. С.9.

⁴ Черепанов М.М. Указ. раб. С.4.

В докторских⁵ и кандидатских⁶ диссертациях последнего десятилетия были проанализированы отдельные аспекты места прокуратуры в системе разделения властей, однако эта проблема на современном этапе все еще остаётся неразрешенной и недостаточно исследованной.

Осуществляемый органами прокуратуры надзор представляет собой особый вид государственной деятельности по обеспечению точного и единообразного соблюдения законов всеми государственными органами, общественными объединениями, должностными лицами и гражданами. Конституция РТ в ст. 9 провозглашает, что государственная власть осуществляется на основе ее разделения на законодательную, исполнительную и судебную власть. В Конституции РТ прокуратура наделяется всеми атрибутами самостоятельной ветви власти, т.е. порядок организации и деятельности закреплен в отдельной главе (9). Прокуратура наделена властными полномочиями, обладает рычагами воздействия на другие ветви власти и т.д. Анализируя конституционные нормы о статусе, функциях и месте прокуратуры в системе органов государственной власти, можно прийти к выводу, что прокуратура занимает особое место в государственном аппарате, не относясь ни к одной из ветвей власти. В этой связи в научной литературе существуют различные позиции.

После обретения независимости РТ и принятия Конституции 1994г., в ней впервые был закреплен принцип разделения властей. Ученые в Таджикистане стали исследовать различные аспекты данного института. Теоретическим вопросам возникновения и становления теории разделения властей, формирование механизма сдержек и противовесов в РТ были посвящены труды А.И. Имомова, И.Б. Буриева, А.С. Достиева, Х.Х. Хамидова, К.Н. Халикова, Б.С. Гадоева, А.М. Диноршоева и др. Большое количество публикаций ученых были посвящены различным аспектам

⁵ Бессарабов В.Г. Указ. раб; Осипян С.А. Указ. раб.

⁶ Дегтярева Н.Н. Конституционно-правовой статус прокуратуры в Российской Федерации: институциональный и сравнительный анализ. М., 2000; Зайков С.Ю. Конституционно-правовой статус прокуратуры в Российской Федерации. М., 2002.

формирования и деятельности различных ветвей власти. В частности, вопросам формирования и деятельности парламента посвящены труды С. Раджабова, З. Ализода, А.И. Имомова, С. Якубовой. Органам исполнительной власти и системе их взаимоотношений с другими ветвями власти посвящены работы Раззокова Б. Х, Ибрагимова С, А.М. Диноршоева, Х. Ойева и др. Большое внимание в трудах таджикских ученых уделяется формированию и обеспечению независимости судебной власти, в том числе и Конституционного суда РТ. Этой проблематике посвящены труды К.Н. Холикова, Х.М. Гафурова, И.Р. Шодиева и др. Немало работ посвящено определению места Центральной комиссии по выборам и референдуму и прокуратуры в системе разделения властей. Данной проблематике посвящены труды Б. Гадоева, З. Гуломова, А. Х. Имомова.⁷

Одна из распространенных позиций по этому поводу заключается в том, чтобы признать прокуратуру как самостоятельную ветвь власти. В частности такой точки зрения придерживаются Ю.Е. Винокуров, К. Амирбеков, Н.В. Мельников, В.В. Черников.

В частности Ю. Е. Винокуров пишет: «Специфичность прокурорского надзора как вида государственной деятельности состоит в том, что он не относится к деятельности одной ветви власти, но в тоже время имеет признаки каждой из этих ветвей. Прокурорский надзор - самостоятельный, специфический вид государственной деятельности. Эту деятельность не могут осуществлять, кроме прокуратуры, никакие другие государственные, общественные или иные органы, организации, учреждения, должностные или физические лица». К. Амирбеков отмечает: «Надзор за исполнением законов в Российской Федерации представляет собой возникший закономерно и в силу внутренней потребности один из основных видов государственной деятельности, который осуществляется специальным органом,

⁷Диноршоев А.М. Конституционные основы разделения властей в Республике Таджикистан: Автореф. Дис. ...канд. юрид. наук. Душанбе, 2006. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.dissercat.com/content/konstitutsionnye-osnovy-razdeleniya-vlastei-v-respublike-tadzhikistan> (дата обращения: 25.02.2013).

отличающимся по своему правовому статусу, системе построения, структуре, предмету, методу, задачам и целям деятельности, называемым прокуратурой и имеющим все признаки органа государственной власти». Н.В. Мельников в категоричной форме утверждает, что прокуратура осуществляет, четвертую самостоятельную ветвь власти. В.В. Черников пишет: «Прокуратура не относится ни к судебной, ни к исполнительной власти. Она выполняет роль одного из элементов системы «сдержек и противовесов» в отношениях между законодательной, судебной и исполнительной ветвями, обеспечивая устранение нарушений закона, от кого бы они ни исходили». Таким образом, данная группа ученых придерживается мнения о самостоятельном статусе прокуратуры и выделяет ее в самостоятельную ветвь власти - надзорную. Сторонники отнесения органов прокуратуры к законодательной ветви власти исходят из следующей логики: законодательные органы издают законы, а прокуратура надзирает за тем, чтобы они соблюдались на территории всей страны. Поэтому считают, что прокурорский надзор - особый вид власти, который должен получать полномочия непосредственно от законодателя, им формироваться и быть подотчетным только ему.⁸ Группа ученых во главе В.Д. Ломовским будущую прокуратуру видит в составе законодательной власти, работающую под ее непосредственным контролем и пользующуюся ее покровительством.⁹ Представляется, что прокуратура не может быть отнесена к законодательной власти уже потому, что функции этих двух структур существенно отличаются.

В настоящее время некоторые авторы, исходя из процесса исторического развития института прокуратуры, опыта зарубежных государств и анализа ее основных функций, заявляют, что по своей природе прокуратура относится к числу органов, образующих ветвь исполнительной власти. И.Л. Петрухин, признавая прокуратуру органом государственной

⁸Виноградов О. Прокуратура в системе органов государственной власти // Законность. 1997. № 4.

⁹Ломовский В.Д. О понятии и значении прокурорского надзора в современных условиях // Закон и право. 2001. № 2. С. 25.

власти и соглашаясь с тем, что российская прокуратура столь самобытна и уникальна, что ее приходится признать самостоятельной (четвертой) ветвью государственной власти, высказывает свою настороженность по поводу того, что в современных цивилизованных странах прокуратура является органом исполнительной власти и в большинстве случаев входит в Министерство юстиции.¹⁰ А.А. Безуглов и С.А. Солдатов пишут: «Прокуратура является органом исполнительной власти, но в систему федеральных органов, подчиненных Президенту и Правительству, не входит, так же как и центральная избирательная комиссия, Счетная палата и Уполномоченный по правам человека».

По мнению А.М. Диноршоева, в РТ существует ряд государственных органов, конституционный статус которых не дает четкого определения их места в системе разделения властей. К этим органам он относит прокуратуру и национальный банк. Считает, что анализ действующего законодательства дает полное основание отнести прокуратуру и национальный банк к органам исполнительной власти.¹¹

Следует отметить, что прокуратура взаимодействует с исполнительной властью как самостоятельный государственный институт, осуществляющий надзор за исполнением законов, принятых законодательной властью. При этом органам прокуратуры не присущ ни один характерный признак исполнительной власти, и деятельность органов этой ветви власти по исполнению законов поднадзорна прокуратуре. Надзирая за исполнением законов, прокурор способствует осуществлению органами исполнительной власти своих функций в рамках закона. Однако деятельность органов исполнительной власти является управленческой. Прокуратура же не осуществляет управление государственными делами, не принимает в этих целях управленческих решений властного характера. Применительно к

¹⁰Петрухин И.Л. Прокурорский надзор и судебная власть: Учебное пособие. М., 2001. С. 16.

¹¹Диноршоев А.М. Конституционные основы разделения властей в Республике Таджикистан: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Душанбе, 2006. С. 7–8.

органам исполнительной власти назначение прокуратуры состоит в надзоре за соблюдением этими органами (их должностными лицами) законов и соответствием закону принимаемых ими правовых актов. Вся деятельность органов государственного управления по исполнению законов и их контролю в полной мере поднадзорна прокуратуре.

Сторонники отнесения органов прокуратуры к судебной власти исходят из положений Конституции РФ, где единственная статья о прокуратуре (ст. 129) помещена в главу, посвященную судебной власти. Возможно, законодатель, включая статью о прокуратуре в гл. 7 "Судебная власть", исходил из того, что "по направлениям своей деятельности и выполняемым функциям прокуратура наиболее близка к судебной власти."¹² По мнению П. Кулагина, органы прокуратуры должны занять свое место "под крылом Президента", стать органом президентской власти.¹³ Неверно относить прокуратуру РТ к "президентской власти", хотя Президент РТ как глава государства, гарант Конституции РТ, прав и свобод человека и гражданина, безусловно, имеет значительное влияние на процессы организации и деятельность прокуратуры.

Роль и место прокуратуры в РТ определяется тем, что она является элементом системы сдержек и противовесов, обеспечивающим не только сдерживание отдельных ветвей власти от незаконных, противоправных действий, но и их взаимодействие в целях поддержания режима законности и правопорядка, обеспечения и защиты прав граждан. Как своевременно и справедливо отметил Президент РТ Эмомали Рахмон в своем докладе на встрече с работниками правоохранительных органов в честь 80-летия со дня образования прокуратуры Таджикистана: «Прокуратура – является одним из важнейших органов в государственной структуре, который не относится ни к одной ветви власти и осуществляет надзор за исполнением закона всеми

¹² Чуглазов В. Прокуратура в системе органов государственной власти // Законность. 2003. № 2. С. 30.

¹³ Кулагин П. Прокуратура должна стать органом президентской власти // Законность. 2001. № 1. С. 29.

ветвями власти, предприятиями, организациями, учреждениями и гражданами, обеспечивая единое правовое поле в стране».¹⁴

Прокуратура выполняет правозащитную функцию, через которую реализуются все ныне существующие функции прокуратуры (надзорная, уголовное преследование, участие в разбирательстве судами дел и т.д.).¹⁵ Прокуратура обеспечивает надзор за единообразным исполнением законов на территории всей страны, она максимально приспособлена к этой функции как единая централизованная система.¹⁶

Конституционным назначением прокуратуры является надзор за исполнением законов. За исключением этой функции прокуратура также выполняет иные не надзорные функции (координация деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью, участие в правотворческой деятельности, международное сотрудничество, уголовное преследование и др.). Прокуратура играет заметную роль в общем механизме государственного контроля. Надзирая в пределах своей компетенции за исполнением законов своими контролирующими органами, она консолидирует и активизирует их деятельность. Таким образом, можно прийти к выводу, что прокуратура занимает особое место в государственном аппарате, не относясь ни к одной ветви власти. Прокуратура – это инструмент контроля над реализацией полномочий (предписаний) всех ветвей государственной власти путем надзора за точным исполнением законодательных актов.

На основе выше изложенного можно утверждать, что прокуратура в системе разделения властей занимает самостоятельное место. Этот статус прокурорской власти позволяет ей с гораздо большей эффективностью обеспечивать и защищать права и свободы человека и гражданина. Поэтому прокуратура как независимый орган защищает права и свободы граждан не

¹⁴ См.: Народная газета. 2005. 5 янв. № 1.

¹⁵ См.: Костенко Н.И. Место прокуратуры в государственном механизме // Государство и право. 1995. № 11. С. 12–22.

¹⁶ См.: Скуратов Ю.Н. Концептуальные вопросы развития прокуратуры в период правовой реформы в Российской Федерации // Законность. 1997. № 3. С. 7.

только по своему функциональному назначению, но и в качестве самостоятельной ветви власти через систему сдержек и противовесов. Независимость прокурорской деятельности является необходимым условием защиты всех прав и свобод человека и гражданина.

ЛИТЕРАТУРА:

1. Мирзоева К.А. Становление и развитие органов прокуратуры и прокурорского надзора в Таджикистане (20-е - середина 30-х гг): Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1996.
2. Зиярмал Хаятулла. Проблемы становления, развития и деятельности прокуратуры Афганистана: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1996.
3. Дегтярева Н.Н. Конституционно-правовой статус прокуратуры в Российской Федерации: институциональный и сравнительный анализ. М., 2000.
4. Бессарабов В.Г. Прокуратура в системе государственного контроля Российской Федерации: Дисс. ... д-ра. юрид. наук. М., 2001.
5. Зайков С.Ю. Конституционно-правовой статус прокуратуры в Российской Федерации. М., 2002.
6. Потапова Л.В. Нормативные источники правового регулирования организации и деятельности органов прокуратуры Российской Федерации: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2005.
7. Осипян С.А. Российский федерализм и конституционно-правовой статус прокуратуры: концептуальные проблемы: Дисс. ... д-ра. юрид. наук. М., 2006.
8. Диноршоев А.М. Конституционные основы разделения властей в Республике Таджикистан: Автореф. Дис. ...канд. юрид. наук. Душанбе, 2006. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.dissercat.com/content/konstitutsionnye-osnovy-razdeleniya-vlastei-v-respublike-tadzhikistan> (дата обращения: 25.02.2013).
9. Гонибесов Д.А. Надзор прокуратуры за соблюдением прав и свобод человека и гражданина: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2007.
10. Черепанов М.М. Принципы организации и деятельности российской прокуратуры: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2008.
11. Махмудов И.Т. Теоретические основы и научно-практические проблемы прокурорского надзора за исполнением законов в оперативно-разыскной деятельности (по материалам Республики Таджикистана): Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2008.
12. Еремина Н.В. Место прокуратуры Российской Федерации в системе разделения властей: теоретико-правовое исследование: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2009.

13. Мухаммадиев И.С. Образование и становление органов прокуратуры на севере Таджикистана в 1923-1930 гг.: исторический аспект исследования: Дисс. канд. ист. наук. Худжанд, 2009.
14. Сафонова Т.Ю. Конституционно-правовое регулирование деятельности прокуратуры России как государственного органа с особым правовым статусом: Дисс. ... канд. юрид. наук. Елец, 2011.
15. Виноградов О. Прокуратура в системе органов государственной власти // Законность. 1997. № 4.
16. Ломовский В.Д. О понятии и значении прокурорского надзора в современных условиях // Закон и право. 2001. № 2.
17. Чуглазов В. Прокуратура в системе органов государственной власти // Законность. 2003. № 2.

18. Кулагин П. Прокуратура должна стать органом президентской власти // Законность. 2001. № 1.

19. Костенко Н.И. Место прокуратуры в государственном механизме // Государство и право. 1995. № 11.
20. Скуратов Ю.Н. Концептуальные вопросы развития прокуратуры в период правовой реформы в Российской Федерации // Законность. 1997. № 3.

Маҳмудов И. Т.

ФИШУРДА

Оид ба масоили ҷойи прокуратураи Ҷумҳурии Тоҷикистон дар низомии таҷзияи ҳокимият

Дар мақолаи мазкур аз ҷониби муаллиф масоили вобаста ба ҷойи мақомоти прокуратураи Тоҷикистон дар низомии таҷзияи ҳокимият мавриди баррасӣ қарор дода шудааст. Дар асоси таҳлилу баррасии андешаҳои назариявии олимони ва ҳамчунин таҳлили меъёрҳои конститусионӣ ва қонунҳои амалкунанда, муаллиф қайд менамояд, ки прокуратура ба ягон шохҳои ҳокимияти давлатӣ таалуқ надошта, дар низомии мақомоти давлатӣ мавқеи хосаеро ишғол менамояд.

Махмудов И. Т.

Аннотация

**К вопросу о месте прокуратуры Республики Таджикистан в системе
разделения властей**

В данной статье автор рассматривает вопросы, связанные с проблемой места прокуратуры Таджикистана в системе разделения властей. На основе анализа теоретических взглядов ученых, анализа конституционных норм и действующего законодательства автор приходит к выводу, что прокуратура не относится ни к одной ветви власти и занимает особое место в системе государственных органов.

Mahmudov I. T.

The summary

**The role and place of prosecutors office of Tajikistan in the system of
branches of government by the author**

In the given article it is analyzed the role and place of prosecutors office of Tajikistan in the system of branches of government by the author. On the basis of local and foreign scientists, constitutional norms and acting laws the author notes, that prosecutors office does not be long to any of three branches of power, it takes special status in the system of state bodies.

**Оид ба баъзе паҳлуҳои мафҳуми ҷабрдида
дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва ҳуқуқи муурофиавии ҷиноятӣ**

Калидвожаҳо: ҷабрдида, зарардида, қурбонӣ, предмети ҷиноят, ҳуқуқи ҷиноятӣ, ҳуқуқи муурофиавии ҷиноятӣ

Ключивые слова: потерпевший, пострадавший, жертва, уголовное право, уголовно-процессуальное право

Keywords: victim, injured, offering, criminal law, criminal procedure

Содир намудани ҷиноят чун вайрон намудани тартиботи дар ҷомеа мавҷуд буда, ҳатман ба яке аз манфиатҳои субъектони муносибатҳои ҷамъиятии бо қонуни ҷиноятӣ ҳифзшаванда-шахсият, ҷомеа ва давлат зарар мерасонад. Ҷиноят барои он ба ҷамъият ҳафнок эътироф гаштааст, ки ба ҷомеа зараровар аст. Содир намудани кирдоре, ки ба манфиатҳои инсон ва ҷомеа зарар нарасонад ё таҳти расонидани зарар қарор надиҳад, наметавонад чун амали зиддиҷамъиятӣ эътироф гардад. Вобаста ба ин, дар сурати мавҷудияти асосҳои қофӣ, пеш аз ҳама бо дар назардошти ба ҷамъият ҳафнок будани кирдор, он аз ҷониби қонунгузор ба шумули ҷиноятҳо ворид карда мешавад. Таҳлили қонунгузориҳои ҷиноятӣ кишвар нишон медиҳад, ки он барои танзими ҷаъолияти шахс баъди содир намудани ҷиноят равона карда шудааст. Чунин ба назар мерасад, ки субъекти муносибатҳои ҷамъиятии баъди содир шудани ҷиноят ба миён омада танҳо давлат, мақомоти он ва ҳуди ҷинояткор мебошад. Аммо чунин шуда наметавонад, ки ҳамаи ҷиноятҳо сирф ба манфиатҳои давлатӣ таъовуз намуда, ба ҳуқуқи озодиҳои шахрвандон таъсир нарасонад. Бо дар назардошти ин, тамоми кирдорҳои аз ҷониби қонунгузор криминализатсияшуда на танҳо ба манфиатҳои давлату ҷомеа, балки ба ҳуқуқи озодиҳои шахсонӣ алоҳида низ зарар мерасонанд ё эҳтимолияти расонидани зарарро ба миён меоваранд. Аз ин рӯ, субъекти муносибатҳои баъди содирнамудани ҷиноят ба миён омада, аз як тараф давлат ва ҷабрдида ва аз тарафи дигар шахси ҷинояткор ва дар баъзе ҳолатҳо намояндаи онҳо(масалан,

* Номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсенти кафедраи ҳуқуқи ҷиноятӣ ф-таи ҳуқуқшиносии ДМТ

агар шахси ҷинояткор ноболиғ бошад) шуда метавонад. Бинобар ин, қонунгузorro зарур аст, ки ҳангоми таҳияи қонунгузории ҷиноятӣ на танҳо вазъи ҳуқуқии шахси ҷиноят содирнамуда, инчунин ҳолати ҳуқуқии шахси дар натиҷаи содир намудани ҷиноят зарардида ба эътибор гирифта шавад. Маҳз имрӯз замоне фаро расидааст, ки дар баробари танзими фаъолияти шахси ҷиноят содирнамуда, қонунгузории ҷиноятӣ бояд манфиатҳои ҷабрдидаҳо низ то андозае ифода созад. Чунки м. 21 Конституцияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон (ҶТ) ҷабрдидаҳо дар ҳифзи қонун қарор дода, давлатро уҳдадор сохтааст, ки ба сифати кафили ҳифзи судӣ ва барқароркунандаи зарари расонидашуда ба ҷабрдидаҳо баромад намояд.

Дар баробари ин, таҳлили қонунгузории ҷиноятӣ кишвар нишон медиҳад, ки он барои танзими фаъолияти ҷинояткор равона карда шуда, ҳифзи манфиатҳои ҳуқуқии ҷабрдидаҳо қариб ба назар намерасад. Ҳол он, ки ҷабрдидаҳо дар баробари ҷинояткор ва давлат субъекти мустақили муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ мебошад. Барои муайн намудани вазъи ҳуқуқии ҷабрдидаҳо дар ҳуқуқи ҷиноятӣ бояд мо аввал ба таҳлили муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ оғоз намоем.

Муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ – ин муносибатҳои ҷамъиятии объективан мавҷуда мебошанд, ки бо содир шудани ҷиноят, ки дорои тамоми унсурҳои таркиби ҷиноят мебошанд. Муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ чун муносибатҳои дигари ҷамъиятии дорои субъектони худ мебошад. Оид ба субъектони муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ дар байни олимони ақидаи ягона вучуд надорад.¹ Асосан ба сифати субъектони чунин муносибатҳо танҳо давлат ва ҷинояткорро номбар мекунанд. Аммо имрӯзҳо дар илми ҳуқуқи ҷиноятӣ консепсияҳои нав ҷиҳати васеъ намудани субъектони муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ пешниҳод карда шуда, ба сифати субъект ҷабрдидаҳо ва дигар шахсон ба оқибати муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ алоқаманд номбар карда мешаванд, ки чунин ҳолат аз вазъи инкишофи қонунгузорӣ бармеояд. Ҳамин тавр

¹ Генрих Н.В. Предмет и метод уголовно-правового регулирования: история, теория и практика. М., 2011. С.112.

гуфтан мумкин аст, ки ба сифати субъекти чунин муносибатҳо асосан давлат, ҷинояткор ва ҷабрдида баромад мекунанд.

Аз он нуқтаи назар, ки вазъи ҳуқуқии давлат ва ҷинояткор дар муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ бараъло маълум аст, ба таҳлили он наистода, танҳо барои муайн намудани ҳолати ҳуқуқии ҷабрдида диққати асосиро равона мекунем.

Қонунгузории амалкунандаи ҷиноятӣ кишвар чун дигар қонунгузории пешини ин соҳа мафҳуми ҷабрдидаро муқарар накардааст. Аввалин бор мафҳуми “ҷабрдида” дар Оиномаи мурофиавии судию ҷиноятӣ аз 24 ноябри с. 1864 пешбинӣ карда шуда буд. Баъдан Кодекси мурофиавии ҷиноятӣ РСФСР с. 1924 мафҳуми “ҷабрдида” ва “даъвогари гражданин”-ро муттаҳид сохт, ки ин ҳолат то қабул намудани Асосҳои мурофиавии судию ҷиноятӣ Иттифоқи Шӯравӣ ва давлатҳои Иттифоқӣ аз с. 1958 ҷой дошт. Баъди қабул намудани Асосҳо дар м. 24 ва 25 он ин мафҳумҳо аз як дигар ҷудо карда шуданд. Бо қабул намудани Кодекси мурофиавии ҷиноятӣ ҶШС Тоҷикистон аз 17 августи с. 1961 дар м. 54-он мафҳуми ҷабрдида бо мазмуни зайл дода шуд: ҷабрдида шахсе ба ҳисоб меравад, ки ба ӯ зарари моддӣ ё маънавӣ расонида шудааст.

Новобаста аз муқарар намудани мафҳуми “ҷабрдида” дар қонунгузории мурофиавии ҷиноятӣ оид ба масъалаи вазъи ҳуқуқӣ-ҷиноятӣ он таҳқиқотҳои муайн аз ҷониби олимони ҷӣ дар даврони Шӯравӣ² ва ҷӣ дар даврони пасошӯравӣ³ гузаронида шудааст.

Оид ба ҷойи ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ дар назарияи илми ҳуқуқи ҷиноятӣ ду концепсия мавҷуд аст.

²Дагель П.С. Потерпевший в советском уголовном праве. Владивосток, 1974; Красиков А.Н. Сущность и значение согласия потерпевшего в советском уголовном праве. Саратов, 1976.

³Фаргиев И. А. Учение о потерпевшем в уголовном праве России. Автореф... дис. д-ра юрид. наук. М., 2005; Батюкова В.Е. Потерпевший в уголовном праве. Автореф... канд. юрид. наук. М., 2005; Залозный А.В. Современные проблемы учения о потерпевшем// Вестник СамГУ. 2006.№10/3 (50). С. 143-148; Залозный А.В. Системный анализ категории «потерпевший» в уголовном праве и уголовном процессе// Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия «Право». 2007. № 1. С.174-175; Владимирова О.А. Потерпевший в уголовном праве: проблемы определения понятия// Вестник Владимирского юридического института. №2 (19). С. 61-66; Гаджиев А.А., Гаджиев Д.Г. Потерпевший в системе объективных признаков состава преступления// Пробелы в российском законодательстве. 2010. №1. С. 141-143.

1. Ҷабрдида аз ҷиноят чун анъана ҳамчун қисми таркибии объекти ҷиноят. Ҳангоми содир намудани ҷиноят дар баробари объекти ҷиноят ҷабрдида чун субъекти муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки аз ҷониби қонуни ҷиноятӣ ҳифз карда мешавад, низ вуҷуд дорад. Ягон ҷиноят бе ҷабрдида, ки қисми таркибии объекти ҷиноят мебошад, вуҷуд дошта наметавонад.⁴

2. Ҷабрдида аз ҷиноят шакли “инсонии” мавзӯи ҷиноят ё “предмети ҷондор”-и, ки аз нуқтаи назари ахлоқ чунин номгузорӣ карда намешавад.⁵ Ҷабрдида аз ҷиноят унсурҳои мустақили таркиби ҷиноят набуда, балки чун субъекти муносибатҳои ҷамъиятӣ дар натиҷаи ҷиноят зарар дида, ҷузъӣ объекти ҷиноят мебошад.

Мафҳуми ҷабрдида дар м. 42 КМҶ дода шудааст. Ҷабрдида шахсест, ки сарфи назар аз синну сол, ҳолати рӯҳӣ ва ҷисмонӣ ба ӯ аз ҷиноят зарари ҷисмонӣ, моддӣ, маънавӣ расонида шудааст, инчунин шахсе мебошад, ки ҳуқуқи манфиатҳои ӯ зери таҳдиди бевоситаи сӯиқасд ба ҷиноят қарор гирифтааст. Инчунин ҷабрдида шахси ҳуқуқие низ эътироф шуда метавонад, ки дар натиҷаи содир гардидани ҷиноят ба ӯ зарари моддӣ ё маънавӣ расидааст. Дар ин сурат ҳуқуқ ва уҳдадорҳои ҷабрдида ро намоёндаи шахси ҳуқуқӣ татбиқ мекунад. Шахсе, ки аз ҷиноят зарар дидааст, инчунин ҳуқуқи манфиатҳои ӯ зери таҳдиди бевоситаи сӯиқасд ба ҷиноят қарор гирифтааст, сарфи назар аз синну сол, ҳолати рӯҳӣ ва ҷисмонӣ ё дигар маълумотҳо доир ба шахсияташ, ҷабрдида эътироф карда мешавад. Ҷабрдида дар муҳофизати судӣ дорои манфиатҳои шахсии худ мебошад, ки барои ҳимояи онҳо аз ҷониби таҳқиқбаранда, муфаттиш, прокурор ё суд ҳамчун шахси иштирокчии пешбурди муҳофизати судии ҷиноятӣ эътироф гардидааст. Дар бораи ҷабрдида эътироф кардани шахси воқеӣ ё ҳуқуқӣ таҳқиқбаранда, муфаттиш ва прокурор баъди муқаррар кардани ҳодисаи ҷиноят ва воқеияти бар асари ҷиноят расидани зарар фавран қарор қабул карда, суд таъинот мебарорад. Шахсе, ки ба ӯ дар натиҷаи содир кардани ҷиноят зарар расонида шудааст, аз лаҳзаи қабули қарори

⁴Лопашенко Н.А. Несовершеннолетний как потерпевший и субъект в преступных посягательствах// Правовая политика и правовая жизнь. 2001. №1. С. 134.

⁵Коржанский Н.И. Предмет преступления. Волгоград, 1986. С. 133; Кудряцев В.Н. О соотношении предмета и объекта преступления по советскому уголовному праву//Советское государство и право. 1951. №8. С. 48.

таҳқиқбаранда, муфаттиш, прокурор, қарор (таъиноти) суд, судя дар бораи ҷабрдида эътироф намудан, дорои ҳуқуқи ӯҳдадорихои пешбиниамудаи қонуни мурофиавии ҷиноятӣ мегардад. Бояд дар назар дошт, ки мавқеи ҳуқуқии шахс ҳамчун ҷабрдида вобаста ба вазъи воқеии ӯ муқаррар карда, танҳо ба тариқи мурофиавӣ бо қарор (таъинот) ба расмият дароварда мешавад.

Шахсро дар асоси аризааш, ҳамчунин бо ташаббуси мақомоте, ки дар пешбурди он парвандаи ҷиноятӣ қарор дорад, ҷабрдида эътироф кардан мумкин аст. Шахсе, ки ҷабрдида эътироф карданаш рад карда шудааст, метавонад дар ин бора ё ин ки аз амал (беамалӣ) ва қарорҳои таҳқиқбаранда, муфаттиш ба прокурор ё суд, шикоят кунад.

Агар аз рӯи парвандаи ҷиноятии ба суд ворид гардида муайян гардад, ки ба шахс бо ҷиноят зарар расонида шуда, вале аз рӯи парванда ҷабрдида эътироф карда нашудааст, суд метавонад ӯро ҷабрдида эътироф намуда, дар ин бора ӯро огоҳ карда, ҳуқуқи ӯҳдадорихояшро фаҳмонида, имконияти бо тамоми маводи парванда шинос шуданро таъмин намояд.

Дар қарор (таъинот)-и ҷабрдида эътироф намудани шахс бояд дарч карда шавад, ки ба ӯ бо кадом ҳаракатҳо, кадом намуди зарар аз ҷумла, ҷисмонӣ, моддӣ, маънавӣ ё шаъну эътибори касбӣ расонида шудааст.

Новобаста аз муқаррар шудани мафҳуми ҷабрдида дар м. 42 КМЧ, ки бо қарори муфатишу прокурор ё таиноти суд ба миён меояд, воқеан қонунгузорӣ ҷабрдидаи дигарро низ муқарар кардааст. Мутобиқи қ. 2 м. 2 Қонуни ҚТ “Дар бораи ҳимояи давлатии иштирокчиёни мурофиаи судии ҷиноятӣ” аз 29 декабри с. 2010 чораҳои ҳимояи давлатӣ инчунин метавонанд то оғоз намудани парвандаи ҷиноятӣ нисбат ба арзқунанда, шохид ё ҷабрдида аз ҷиноят ё шахсони дигар, ки барои пешгирӣ ва кушодани ҷиноят мусоидат мекунанд, татбиқ гарданд.

Барои таносуби⁶ мафҳуми ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва ҳуқуқи мурофиавии ҷиноятӣ аввалан алоқамандии онро дида мебароем.

Аввалан, воситаи мутаҳидқунандаи мафҳуми ҷабрдида дар ин ду соҳаи ҳуқуқ, ин бевосита расонидани зарари муайн мебошад, ки ба доираи муайни шахсон расонида мешавад.

⁶Таносуб: 1. Нисбати ду чиз ба ҳамдигар; таносуби андом ба ҳамдигар; муносиб ва шинам будани аъзои бадан. 2. *риёз.* баробарии ду нисбати *риёзӣ*// Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ (ибораи аз ду ҷилд). Ҷилди 2 (О-Я). Душанбе -2008. С. 309.

Баъдан, асоси ягонае, ки барои ба миён омадани ҷабрдида дар ин ду соҳаи ҳуқуқ мегардад, ин содир намудани ҷиноят аст.

Ҷабрдида аз ҷиноят дар ҳуқуқи ҷиноятӣ -ин пеш аз ҳама субъекти муносибатҳои муҳофизатшавандаи ҳуқуқи ҷиноятӣ мебошад, бевосита ҷиноят ба он зарар мерасонад ё таҳти расонидани зарар қарор медиҳад.

Фарқияти мафҳуми ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва мурофияи ҷиноятӣ мумкин аст, аввалан вобаста ба лаҳзаи ба вуҷуд омадани онҳо муқаррар шудааст. Агар ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ баъди содир намудани ҷиноят ба миён ояд, пас он дар мурофияи ҷиноятӣ дар баробари содир шудани ҷиноят бо дар назардошти шартҳои иловагӣ-баровардани қарор дар дораи ҷабрдида эътироф намудани шахси воқеӣ ё ҳуқуқӣ ба миён ояд. Дар вобастагӣ ба ин, баъзе олимони мурофиячӣ талаботи Кодекси мурофиявии ҷиноятиро зери тозиёнаи танқид гирифта, аз он изҳори нохушӣ мекунанд, ки бояд ҷабрдида эътироф шудани шахс аз иродаи шахси пешбарандаи тафтишоти пешакӣ вобаста набошад.⁷ Аз мантиқи ин андешаҳо чунин хулосабарорӣ кардан мумкин аст, ки вобаста ба масъалаи муқаррар намудани ҷабрдида, новобаста аз қарори мақоми давлатӣ, аз лаҳзаи содир намудани ҷиноят наздикшавии танзими он дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва мурофияи ҷиноятӣ ба назар мерасад.

Сониян, ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ дорои хусусиятҳои сирф инфиродӣ буда, ба чунин сифат шахсе шуда мебошад, ки бевосита дар натиҷаи содир намудани ҷиноят зарар дидааст. Масалан, шахсе, ки дар натиҷаи куштор аз ҳаёт маҳрум шудааст. Аммо дар ҳуқуқи мурофиявии ҷиноятӣ аз рӯи парвандаҳои ҷиноятӣ вобаста ба ҷиноятҳои, ки оқибати онҳо боиси марги ҷабрдида гардидааст, ҳуқуқҳои ҷабрдида ба яке аз ҳешовандони наздики ӯ мегузарад. Мутобиқи қ. 25-и м. 6 КМЧ ба гурӯҳи ҳешовандони наздик падару модар, фарзандон, фарзандхондагон, фарзандхондашудагон, бародарон ва хоҳарон, бобо, бибӣ (модаркалон), набера, инчунин ҳамсар дохил мешаванд. Номгӯи ин шахсон ниҳой буда, дигар ҳешовандони шахси ҷабрдида, инчунин шахсони дигар (масалан,

⁷Гриненко А.В. Потерпевший должен иметь не меньше процессуальных прав, чем обвиняемый// Российский юстиция. 2003. №9. С. 18; Иванов В.В. Проблемы реализации и процессуальные гарантии конституционного права потерпевшего на доступ к правосудию и судебную и защиту. Автореф...на соис. канд. юрид. наук. Самара, 2004. С. 8.

хамсояхо, шиносҳои фавтида) наметавонанд ҷабридида эътироф карда шаванд.

Дар ҳолате, агар ҷабридида бинобар ноболиғӣ ва ё камбудихои ҷисмонӣ рӯҳӣ доштани ҳуқуқи манфиатҳои қонунии ҳудро мустақилона ҳимоя карда натавонад, тибқи қ. 2–и м. 45 КМҚ ҳатман намояндаи қонунии ӯ ё намоянда барои иштирок дар парвандаи ҷиноятӣ ҷалб карда мешавад. Агар асос ба миён ояд, ки намояндаи қонунии ҷабридидаи ноболиғ зидди манфиатҳои ӯ амал менамояд, судя дар бораи дур кардани шахси мазкур аз иштирок дар парванда қарор (таъинот) қабул намуда, тартиби пешниҳоди шикоятро нисбати қарор (таъинот) фаҳмонида, бобати ба ҳайси намояндаи қонунии ноболиғ таъин кардани шахси дигар ё намояндаи мақомоти васоят ва парасторӣ чораҳо меандешад.

Солисан, дигар нишонаи фарқкунанда дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва муурофияи ҷиноятӣ аз функцияи ҷабридида дар ин соҳаҳо вобаста аст. Дар ҳуқуқи муурофиявии ҷиноятӣ мафҳуми ҷабридида барои ҷудо намудани он аз дигар иштирокчиёни муурофияи судии ҷиноятӣ ва ба ӯ додани ҳуқуқи уҳдадорихои муайн барои амалисозии вазифаҳои муурофияи судии ҷиноятӣ зарур аст. Масалан, мутобиқи сарҳати 3 қ. 1 м. 2 КМҚ яке аз вазифаҳои муурофияи судии ҷиноятӣ ин - ҳимояи манфиати ҷамъият, давлат ва ташкилотҳо, ки аз ҷиноят зарар дидаанд, иборат аст. Аммо дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ҷабридида функцияи дигарро иҷро мекунад. Ҷабридида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ барои муайн намудани асоси ҷавобгарии ҷиноятӣ, тафриқаандозӣ ва фардидисозии он зарур аст. Маҳз қонунгузор бо ин мақсадҳо рафтори ҷабридаро ба сифати аломати муайнкунандаи таркиби ҷиноят дар моддаҳои алоҳида пешбинӣ намудааст. Масалан, дар м. 106 КҚ ҷавобгарии ҷиноятӣ барои одамкушӣ дар ҳолати ҳаяҷони саҳти рӯҳӣ (ҷунун), ки ногаҳон бо сабаби зӯрварӣ, таҳқир ё дашноми қабех ё рафтори дигари зиддиҳуқуқӣ ё бадахлоқонаи ҷабридида, инчунин дар ҳолати давомдори харобкунандаи асаб бо сабаби рафтори мунтазами ғайриқонунӣ ё рафтори бадахлоқонаи ҷабридида ба вучуд омадааст, пешбинӣ карда шудааст.

Аз таҳлил зикршуда чунин хулосабарорӣ намудан мумкин аст, ки дар қонунгузории кишвар як истилоҳ дар ду соҳаи ҳуқуқ маънӯву

манзалати ҷудогона дорад. Вобаста ба ин аз тарафи олимон роҳҳои гуногуни ҳалли он пешниҳод карда мешавад.

Роҳи аввали ҳалли ин масъала наздик намудани меъёрҳои моддӣ ва муурофиявии ҷиноятии ҷабрдида буда, вақти ба миён омадани онро аз лаҳзаи содир намудани ҷиноят, новобаста аз қарори мақоми давлатӣ муқаррар бояд намуд. Тарафдорони ин тарзи ҳалли масъала П.С. Дагел, А.В. Гриненко ва В.В. Иванов мебошанд.⁸ Аммо яққоя намудани мафҳуми моддӣ ва муурофиявии ҷабрдида дар баробари ҳалли ин масъала, боз мушкилотҳои дигарро ба миён меоварад. Аввалан, ба мақоми ҳуқуқтатбиқкунанда дар муқаррар намудани ҷабрдида вобаста ба ҳар як ҳолати қор ва ба муурофияи судии ҷиноятӣ роҳ додани он ба мушкилӣ дучор мегардад. Маҳз бо роҳи қабули қарор ҷиҳати эътирофи шахс ба сифати ҷабрдида ин ҳолатро мумкин аст бартараф намуд. Дуввум, мақомоти ҳифзи ҳуқуқ ҳангоми набудани уҳдадорӣ ҷиҳати қабули қарор барои эътирофи ҷабрдида, метавонанд ин амалро иҷро накарда, ба амалишавии ҳуқуқҳои шахс монеа эҷод намоянд.

Роҳи дуюми ҳалли масъалаи зикршуда аз ҷониби А.В. Сумачев ва П.С. Яни пешниҳод гардидааст.⁹ Ба ақидаи ин олимони мафҳуми моддӣ ҷабрдидаро дар қонунгузорию ҷиноятӣ “зарардида” (пострадавший) ва мафҳуми муурофиявии онро “ҷабрдида” (потерпевший) бояд номгузорӣ кард. Ин изҳори назарро дастгирӣ намуда, иловатан бояд қайд намуд, ки дар баробари манфиатнокӣ, ворид намудани ҳар гуна истилоҳи нав дар қонунгузорӣ мушкилоти навро низ ба миён мегузорад. Аз ин сабаб зарур аст, то он аз ҷониби пажӯҳишгарон мавриди таҳлили илмӣ қарор гирифта, баъдан вориди қонунгузорӣ гардад.

Ҳамин тавр хулосабарорӣ намудан мумкин аст, ки ҷабрдида аз ҷиноят дар ҳуқуқи ҷиноятӣ аз аҳамияти муҳим бархурдор аст. Аввалан, ҷабрдида аз ҷиноят чун субъекти муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ дар баробари ҷинояткор ва давлат, дорои ҳуқуқ ва уҳдадорӣҳои муайн мебошад.

⁸ Дагел П.С. Асари зикршуда. С. 17; Гриненко А.В. Асари зикршуда. С. 18; Иванов В.В. Асари зикршуда. С. 8.

⁹ Сумачев А.В. Пострадавший как субъект уголовного правоотношения. Тюмень, 1999. С.6; Яни П.С. Законодательное определение потерпевшего от преступления// Российская юстиция. 1995. №4. С.41.

Дувум, мафҳуми ҷабрдида дар моддаҳои алоҳидаи Қисми махсуси КҶ истифода гардидааст, ки он ба сифати нишони муқарраркунандаи кирдор чун ҷиноят баромад мекунад.

Сеюм, қонунгузор рафтори баъд аз содири ҷинояти шахсро нисбати ҷабрдида ба эътибор гирифта, ба он баҳои гуногуни ҳуқуқӣ додааст. Масалан, ҳаракати шахси ҷиноят содирнамударо ҷиҳати барқарор намудани зарари расонидашуда ба эътибор гирифта, онро шартӣ озод намудан аз ҷавобгарии ҷиноятӣ (м. 72-73 КҶ) ё ҳамчун ҳолати сабуқкунандаи ҷазо (б. “к” қ. 1 м. 61 КҶ) муқарар намудааст.

Чорум, рафтори зиддиҳуқуқии ҷабрдида, ки сабаби содир намудани ҷиноят нисбати ӯ гардидааст, чун ҳолати сабуқкунанда (б. “е” қ. 1 м. 61 КҶ) ё бартариятдошта муқаррар карда шудааст (м. 106, 113 КҶ).

Панҷум, м. 73 КҶ яке аз намудҳои озод кардан аз ҷавобгарии ҷиноятиро бо сабаби оштии шудан бо ҷабрдида муқаррар намудааст. Ба эътибор гирифтани ақидаи ҷабрдида дар яке аз масъалаҳои муҳими қонунгузории ҷиноятӣ – амали ҷавобгарии ҷиноятӣ буда, нишонаи муносибати нави давлату мақомоти ҳуқуқтатбиқкунанда дар нисбати ҷабрдида мебошад.

Адабиёт:

1. Генрих Н.В. Предмет и метод уголовно-правового регулирования: история, теория и практика. М., 2011.
2. Дагель П.С. Потерпевший в советском уголовном праве. Владивосток, 1974;
3. Красиков А.Н. Сущность и значение согласия потерпевшего в советском уголовном праве. Саратов, 1976.
4. Фаргиев И. А. Учение о потерпевшем в уголовном праве России. Автореф... дис. д-ра юрид. наук. М., 2005;
5. Батюкова В.Е. Потерпевший в уголовном праве. Автореф... канд. юрид. наук. М., 2005;
6. Залозный А.В. Современные проблемы учения о потерпевшем// Вестник СамГУ. 2006. №10/3 (50).
7. Залозный А.В. Системный анализ категории «потерпевший» в уголовном праве и уголовном процессе// Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия «Право». 2007. № 1.

8. Владимирова О.А. Потерпевший в уголовном праве: проблемы определения понятия// Вестник Владимирского юридического института. №2 (19).
9. Гаджиев А.А., Гаджиев Д.Г. Потерпевший в системе объективных признаков состава преступления// Пробелы в российском законодательстве. 2010. №1.
10. Лопашенко Н.А. Несовершеннолетний как потерпевший и субъект в преступных посягательствах// Правовая политика и правовая жизнь. 2001. №1.
11. Коржанский Н.И. Предмет преступления. Волгоград, 1986.
12. Кудряцев В.Н. О соотношении предмета и объекта преступления по советскому уголовному праву// Советское государство и право. 1951. №8.
13. Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ (ибораат аз ду ҷилд). Ҷилди 2 (О-Я). Душанбе -2008.
14. Гриненко А.В. Потерпевший должен иметь не меньше процессуальных прав, чем обвиняемый// Российский юстиция. 2003. №9.
15. Иванов В.В. Проблемы реализации и процессуальные гарантии конституционного права потерпевшего на доступ к правосудию и судебную и защиту. Автореф...на соис. канд. юрид. наук. Самара, 2004.
16. Сумачев А.В. Пострадавший как субъект уголовного правоотношения. Тюмень, 1999.
17. Яни П.С. Законодательное определение потерпевшего от преступления// Российское юстиция. 1995. №4.

Сафаров А.И.

ФИШУРДА

Оид ба баъзе пахлуҳои мафҳуми ҷабрдида

дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва ҳуқуқи муҳофизати ҷиноятӣ

Дар мақола баъзе аз пахлуҳои назариявии мафҳуми ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва ҳуқуқи муҳофизати ҷиноятӣ мавриди таҳлил қарор дода, муаллиф умумият ва фарқияти онҳоро бо мисолҳои мушахас нишон додааст.

Сафаров А.И.

Аннотация

Некоторые аспекты понятия потерпевший в уголовном и уголовно-процессуальном праве

В статье анализируются некоторые теоретические аспекты понятий потерпевший в уголовном и уголовно-процессуальном праве, а также

автор показываёт общие признаки и особенности данного явления конкретными примерами.

Safarov A. I.

The summary

Some aspects of the concept of victim in criminal and criminal procedure law

In the article examines some of the theoretical aspects of the concept of the victim in the criminal and penal procedure law as well as the author shows common features and characteristics of the phenomenon specific examples.

Холиқов Ш. Л.*

Аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан ва қасдан расонидани зарар ба саломатӣ, ки боиси марги ҷабрдида гардидааст: фарқияти таркибҳо

Калидвожаҳо: беэҳтиётӣ, марг, фарқияти таркибҳо, зарари вазнин, саломатӣ

Ключевые слова: неосторожность, смерть, отличие составов, тяжкий вред, здоровье

Keywords: negligence, death, unlike compositions, grievous bodily harm, health

Додани баҳои дурусти ҳуқуқӣ ба кирдори содиргардида дар натиҷаи интиҳоби дурусти меъёри ҷиноӣ-ҳуқуқӣ дар таҷрибаи судию тафтишотӣ на танҳо ба иштибоҳ роҳ намедиҳад, балки баҳри татбиқи принципҳои ҳуқуқи ҷиноӣ – қонуният, гунаҳгорӣ, адолат ва инсондустӣ дар амал мусоидат мекунад.

*Аспиранти шӯъбаи рӯзонаи кафедраи ҳуқуқи ҷиноятӣи ф-ти ҳуқуқшиносии ДМТ

Таҳлили парвандаҳои ҷиноӣ ва ҳукмҳои судии омӯхташуда имконият медиҳад чунин хулоса барорем, ки 5,43% парвандаҳои ҷиноӣ, ки аз рӯи онҳо тибқи қ. 1 м. 108 КҶ ҚТ ҳукм бароварда шудааст, аз ҷониби мақомоти тафтишоти пешакӣ тибқи б. «в» қ. 3 м. 110 КҶ ҚТ нодуруст баҳо дода шудаанд. Аз ин лиҳоз гуфтан мумкин аст, ки ҳуқуқтатбиқкунанда ба иштибоҳ роҳ дода, аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан (м. 108 КҶ ҚТ) ва қасдан ба саломатӣ расонидани зарари вазнине, ки барои ҳаёти инсон хавфнок буда, аз беэҳтиётӣ боиси фавти ҷабрдида мегардад б. «в» қ. 3 м. 110 КҶ ҚТ) на ҳама вақт дуруст фарқ карда метавонанд. Ҳамин тариқ, аз ҷониби мақомоти тафтишоти пешакии н. Фирдавсии ш. Душанбе кирдори зерини А. бо б. «в» қ. 3 м. 110 КҶ ҚТ баҳо дода шудааст: А. ҳангоми низоъ бо М. ба рӯйи вай бо мушт зарба зад, ки аз ин зарба М. мувозинатро аз даст дода, бо сараш фароравон ба роҳгузари асфалтпӯш бархӯрд ва дар натиҷа ба устухони майнаи сари вай ҷароҳати пӯшида расонида шуд. Марги М. пас аз як рӯзи бардоштани ҷароҳат фаро расид. Суд ба хулоса омад, ки қасди А. ҷиҳати расонидани зарари вазнин ба саломатии М. муқаррар карда нашудааст, зеро ҷароҳати устухони майнаи сар, ки боиси зарари вазнин ба саломатӣ ва баъдан марги М. гардидааст, на аз зарбаи расонидаи А. ба рӯйи ҷабрдида мебошад, балки аз зарбаи бархӯрии қисми чапи пушти сар бо қисми саҳт ба вучуд омадааст. Бинобар ин суд ба хулосаи дуруст омадааст, ки амалҳои А. бо б. «в» қ. 3 м. 110 КҶ ҚТ бояд бо қ. 1 м. 108 КҶ ҚТ аз нав баҳо дода шавад. Мисоли овардашуда аз он шаҳодат медиҳад, ки аз ҷониби ҳуқуқтатбиқкунанда (муфаттиш) фарқ накардани қасд ва беэҳтиётӣ боиси нодуруст додани баҳои ҳуқуқӣ ба ҷинояти содиршуда гардидааст. Камбудии тафтишот аз ҷониби суд

ислоҳ гардида, ба ҷинояти содиршуда баҳои дуруст дода шудааст. Ҳамзамон, баҳои нодуруст боиси баровардани ҳукми ноадолатона мегардад, ки «аз рӯйи вазнинии оқибатҳо барои ақидаҳои ҳуқуқии шахрвандон пас аз пурра сафедкунии айбдоршаванда ва маҳкумкунии бегуноҳ дар ҷойи дуҷум меистад».¹

Ғайр аз ин, баҳои нодуруст дар марҳилаи тафтишоти пешакӣ айбдоршавандаро аз пешниҳоди ариза оид ба баррасии парванда бо тартиби махсус маҳрум месозад, ки ин ҳолат на танҳо ба маҳдудкунии ҳуқуқҳои айбдоршаванда оварда мерасонад, балки барои сарфакории муурофиавӣ монеа мешавад. Дар он ҳолате, ки таҷрибаи судӣ нишон медиҳад «тартиби махсус имконият медиҳад, ки адолат доир ба парвандаҳои ҷиноӣ фавран ва сарфакорона татбиқ ёбад, харҷи вақт, хароҷоти моддӣ ва маънавии иштирокчиёни муурофия ихтисор карда шуда, инчунин ҳангоми тафтишоти пешакӣ ва муурофияи судӣ айбдоршавандаро ба рафтори мусбат ҳавасманд мегардонад».²

Ҳамин тариқ, «дурустии интиҳоб ва татбиқи меъёри қонун дар ҳар кадом ҳолат на танҳо ба тақдир инсон, балки ба тафсири дуруст таъсири худро мерасонад».³ Аз назарияи ҳуқуқи ҷиноӣ маълум аст, ки барои баҳои дурусти кирдори барои ҷамъият хавфнок «муқаррар кардани айният байни таркиби воқеии ҷиноят (таркиби кирдори

¹Савельева В.С. Основы квалификации преступлений: учебное пособие. - 2-е изд., перераб. и доп. //Уральская юридическая академия, 2011. С. 23 - 34.

²Кондратьева И.О. Квалификация преступлений при конкуренции уголовно-правовых норм.// Труды СГА.2010.№ 7. С. 34 - 35.

³Семернёва Н.К. Квалификация преступлений (части Общая и Особенная): научно-практическое пособие. // Уральская юридическая академия, 2011. С. 34 - 41.

содиршуда) ва таркиби юридикӣ (таркиби ҷинояти дар ин ва ё он меъёри ҳуқуқи ҷиноӣ дар ҳардида) зарур мебошад.⁴ Бинобар ин нишонаҳои объективӣ ва субъективӣ таркибҳои ҳуқуқии м. 108 (аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан) КҶ ҚТ ва б. «в» қ.3 м. 110 (қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст)-ро таҳлил мекунем. Ҷадвали 1. Ҷузъҳои таркиби ҷиноятҳое, ки бо м. 108 КҶ ҚТ ва б. «в» қ.3 м. 110 пешбинӣ карда шудаанд.

Ҷузъи таркиб	б. «в» қ.3 м. 110 КҶ ҚТ	М. 108 КҶ ҚТ
Объект	1. Саломатии инсон, муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро ба саломатӣ танзим менамояд. 2. Ҳаёти инсон, муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро ба ҳаёт танзим мекунад.	1. Ҳаёти инсон, муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро ба ҳаёт ба танзим мекунад. 2. Эҳтимоли объекти иловагии бевосита – муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳангоми амали вазифаҳои касбӣ ба вучуд меояд.
Ҷиҳати объективӣ	Кирдори барои ҷамъият хавфнок дар намуди ҳаракат (беҳаракатӣ), ки ба саломатӣ зарари вазнин расонидааст, фарорасии оқибатҳо ба мисли марг ва алоқаи байни кирдору оқибатҳои фарорасида.	Кирдори барои ҷамъият хавфнок дар намуди ҳаракат (беҳаракатӣ) ва алоқаи байни кирдору оқибатҳои фарорасида.
Субъект	Умумӣ – шахси воқеӣ, бошуур, ки синну солаш ба 14	1. Умумӣ – шахси воқеӣ, бошуур, ки синну солаш ба 16

⁴ Кузнецова Н.Ф. Проблемы квалификации преступлений. Лекции по спецкурсу, М., 2007. С. 12 - 14.

<p>Ҷиҳати субъективӣ</p>	<p>расидааст.</p> <p>1.Қасд (бевосита ва ё бавосита) барои расонидани зарари вазнин ба саломатӣ.</p> <p>2.Беэҳтиётӣ (дар шакли худбоварӣ ва ё бепарвоӣ) нисбат ба оқибатҳо ҳамчун марг.</p>	<p>расидааст.</p> <p>2. Эҳтимоли субъекти махсус – шахси воқеии бошуур, дорои касби муайян, ки синну солаш ба 16 расидааст, ки аз рӯи касби худ вазифадор аст қоидаҳо ва стандартҳои муайяно риоя намояд.</p> <p>1. Беэҳтиётӣ (дар шакли худбоварӣ ва ё бепарвоӣ) нисбат ба оқибатҳо ҳамчун марг.</p>
------------------------------	---	---

Аз ҷадвали дарҷёфта бармеояд, ки ба марг расонидан аз беэҳтиётӣ (м. 108 КҶ ҚТ), қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марг ҷабрдида гардидааст (б. «в» қ. 3 м. 110 КҶ ҚТ), фарқият дорад. Баҳодиҳии махсуси таркиби қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст, сӯиқасди ду объект мебошад: ҳаёт ва муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро ба ҳаёт танзим мекунад; саломатӣ ва муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро ба саломатӣ танзим мекунад. Дар он асно, ки объекти аз беэҳтиётӣ ба марг расонида, ҳаёт ва муносибатҳои ҷамъиятии ҳуқуқи инсонро ба ҳаёт танзимкунанда мебошад ва мумкин аст объекти бевоситаи иловагӣ - муносибатҳои ҷамъиятӣ бошанд, ки ҳангоми амали вазифаҳои касбӣ ба вуҷуд меояд.

Тарафи объективии таркиби ҷиноят, ки бо б. «в» м.110 КҶ ҚТ пешбинӣ карда шудааст, дар тафовут аз тарафи объективии таркиби аз беэҳтиётӣ ба марг расонида, онро дар назар дорад, ки амалҳои айбдоршаванда бояд ба расонидани зарари вазнин ба саломатӣ нигаронида шуда бошад. Барои муқаррар кардани ин аломати тарафи объективӣ бояд тамоми чараёни сӯйқасди зиддиҳуқуқӣ мавриди омӯзиш қарор дода шавад ва онро аз нуқтаи назари тамоми ҳодисаҳо, ки аз лаҳзаи оғози кирдори барои ҷамъият хавфнок то фарорасии натиҷаи ҷиноӣ рух додааст, таҳлил бояд кард. Танҳо дар ҳолати мавҷуд будани алоқаи байни кирдорҳои барои ҷамъият хавфноки айбдоршаванда ва айби вай аз беэҳтиётӣ нисбати оқибатҳо, кирдор ҳамчун намуди махсуси расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки боиси ба марг расидани ҷабрдида шудааст, метавонад ҳисобида шавад. Тарафи объективии аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан дорои чунин хусусият мебошад, ки амалҳои айбдоршаванда баҳри расонидани зарари вазнин ба саломатӣ нигаронида нашудааст. Ҳангоми ҷудокунии таркибҳои номбурда, бояд аломатҳои тарафи объективии таркибҳои ҷиноятҳое, ки бо м.108 КҶ ҚТ ва б. «в» қ.3 м. 110 пешбинӣ карда шудаанд, ба назар гирифта шавад. Ҷиноятҳои муқоисашаванда бо синну соли субъект низ фарқ мекунад. Аз беэҳтиётӣ ба марг расонидани он дар синни 16-солагӣ фаро мерасад, дар он ҳоле, ки субъекти қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ шахси синну солаш ба 14 расида мебошад. Дар ҳарду ҳолат ҳам, ин шахси мукаллафи ҷисмонӣ мебошад. Дар ҳолати аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан субъект метавонад махсус бошад – шахси дорои касби муайян.

Фарқият дар таркибҳои таҳлилшаванда аз рӯи тарафи субъективӣ низ ҷой дорад. Дар ҳолати аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан, айбдориро бепарвоӣ нисбат ба оқибатҳо ҳамчун марги инсон дар бар мегирад. Дар он ҳолате, ки барқасдона расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки боиси ба марг расидани инсон аз беэҳтиётӣ гардидааст, дорои ду хусусияти айбдорӣ мебошад – қасд (бевосита ва ё бавосита) ҳангоми расонидани зарари вазнин ба саломатӣ ва беэҳтиётӣ (бепарвоӣ ва ё худбоварӣ) нисбат ба марг.

Дар ҳарду ҳолат муносибати шахси айбдор нисбат ба марги ҷабрдида дар беэҳтиётӣ ифода (бепарвоӣ ва ё худбоварӣ) меёбад. Фарқияти асосӣ дар он мебошад, ки барои баҳо додани кирдорҳои айбдоршаванда бо б. «в» қ.3 м. 110 КҶ ҚТ бояд қасди бевосита ва бавоситаи расонидани зарари вазнин ба саломатӣ дар баробари беэҳтиётӣ нисбат ба марги ҷабрдида муайян карда шавад, ки дар таҷриба душвориҳои муайян ба миён меорад. Роҳ додан ба ҳатогӣ ҳангоми баҳодиҳӣ бо он низ вобастагӣ дорад, ки ҳангоми қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст, ҳаракатҳои қаблии барқасдона то фарорасии марги ҷабрдида дар баҳодиҳии кирдори содиршуда нақши муҳимро ишғол мекунанд, дар ин асно аксар вақт аз ҷониби ҳуқуқтатбиқкунанда ба назар гирифта намешавад, ки ҳаракатҳои барқасдона бояд ба саломатӣ зарари вазнин расонанд. Муайянкунии тарафи субъективии ҷиноят бевосита аз муқаррароти м. 7 КҶ ҚТ бармеояд, ки тибқи онҳо «шахс танҳо бинобар он амалҳои (беамалӣ) барои ҷамъият хавфнок ба ҷавобгарии ҷиноӣ кашида мешавад, ки нисбати онҳо айбдорӣ вай

муқаррар карда шудааст». Бинобар ин дуруст муайян кардани шакл ва намуди айбдорӣ, шарти зарурӣ барои ба ҷавобгариӣ ҷиноӣ кашидани шахс мебошад.

Ҳамин тариқ, қайд кардан ҷоиз аст, ки ҳангоми ҷудокунии ҷунин таркибҳои ҷиноятҳо, ба мисли аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан ва қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст, барои баҳодиҳии дурусти кирдори содиршуда, бояд ба муқарраркунии аломатҳои объективӣ ва субъективӣ таркиби ҷиноят диққати махсус дода шавад.

Адабиёт:

1. Кодекси ҷиноятӣ ҚТ аз 21 майи с. 1998., №574.
2. Кузнецова Н.Ф. Проблемы квалификации преступлений. Лекции по спецкурсу, М., 2007.
3. Кондратьева И.О. Квалификация преступлений при конкуренции уголовно-правовых норм. // Труды СГА. 2010. № 7
4. Савельева В.С. Основы квалификации преступлений: учебное пособие. - 2-е изд., перераб. и доп. // Уральская юридическая академия, 2011.
5. Семернёва Н.К. Квалификация преступлений (части Общая и собенная): научно-практическое пособие. // Уральская юридическая академия, 2011.

Холиқов Ш.Л.

ФИШУРДА

Аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан ва қасдан расонидани зарар ба саломатӣ, ки боиси марги ҷабрдида гардидааст: фарқияти таркибҳо

Дар мақола баъзе аз проблемаҳои бандубасти ҷиноятӣ аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан ва қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст, вобаста ба таҷрибаи судию

тафтишотӣ, масоили бандубасти ҷиноятҳои мазкур ва фарқияти байни онҳоро муаллиф аз ҷиҳати илмӣ нишон додааст.

Холиков Ш.Л.

Аннотация

Причинение смерти по неосторожности и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего: отличие составов

В статье автором анализируются некоторые проблемы квалификации преступлений связанной с причинением смерти по неосторожности и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожностью смерть потерпевшего, проблемы квалификации указанных преступлений в судебной и следственной практики, а также их отличие.

Kholikov SH.L.

The summary

Causing death by negligence and intentional infliction of serious bodily injury that resulted in the death of the victim: unlike compositions

The article examines some of the problems qualifying offense causing death by negligence of intentional infliction of serious bodily injury resulting in the death of the victim, the problem of qualification of these crimes, as well as their differences on the basis of forensic and investigative practices.

Ш. Муаммоҳои ҳуқуқи граждани Ш. Проблемы гражданского права

Рольф Книпер*

Ликвидация обществ

Калидвожаҳо: бақайдгирии давлатии ҷамъият, таъсиси ҷамъияти дорои масъулияти маҳдуд, қонунгузори Туркманистон, муфлисшавӣ, барҳамдодани ҷамъият

Ключевые слова: государственная регистрация общества, создание общества с ограниченной ответственностью, законодательство Туркменистана, банкротство, ликвидация обществ

Keywords: sign-up state of society, the creation of a limited liability company, legislation of Turkmenistan liquidation of the company

Гражданское законодательство Туркменистана следует хорошему международному стандарту, согласно которому регистрация юридического лица в государственном реестре имеет учредительную силу для существования данного юридического лица. Ч. 4 ст. 52 Гражданского кодекса Туркменистана (ГК Туркменистана) определяет, что оно возникает с момента регистрации в качестве самостоятельного субъекта прав и обязанностей. То же самое правило действует согласно ст. 3 Закона Туркменистана «Об акционерных обществах» (ЗоАО Туркменистана). Соответственно оно считается ликвидированным с момента внесения регистрационной записи об окончании ликвидации. Законодателю ясно, что регистрация в каждом случае обозначает конец какого-либо процесса. Как создание, так и ликвидация – это процессы, на которые порой может потребоваться несколько лет времени (самая долгая ликвидация, о которой мне известно, касается одного германского акционерного общества, ликвидационное производство которого затянулось более чем на 70 (!) лет). По этой причине необходимо обеспечить, чтобы не только окончание ликвидации, то есть окончательная ликвидация, но и само начало ликвидационного производства отмечалось в реестре. Именно таким образом следует дополнить ч. 5 ст. 67 ЗоАО Туркменистана, содержащую подробнейшие

*Профессор Бременского университета (Германия)

предписания, посвященные ликвидации. Закон Туркменистана «Об акционерных обществах»¹ показывает, что «добровольная»² ликвидация рассматривается в качестве одной из трех форм прекращения юридических лиц, и что она дополняется реорганизацией в форме слияния, поглощения, разделения, выделения и преобразования (ст. 61-66 ЗоАО Туркменистана), с одной стороны, а также банкротство (ст. 68 ч. 2 ЗоАО Туркменистана), с другой стороны. Это верно, если существует ясность относительно того, что в случаях преобразования акционерное общество, зарегистрированное в реестре, прекращается, тем не менее, его идентичность, то есть права, обязанности и имущество, сохраняются по балансовой стоимости. Не совсем четко видно в законе, что банкротство и ликвидация не находятся в произвольном отношении друг к другу. Поэтому с помощью законодательной техники необходимо строго разграничить эти два производства друг от друга. Должно быть совершенно ясно, что корпоративно-правовая, «добровольная» ликвидация исключена, если имеется основание для банкротства, то есть несостоятельность или неплатежеспособность. В этом смысле Закон Туркменистана «Об акционерных обществах», как мне кажется, не совсем однозначен в двух местах. С одной стороны, в Законе говорится, что ликвидаторы должны продать имущество юридического лица, если денежных средств недостаточно для удовлетворения кредиторов (ст. 68 ч. 2). Это не соответствует задаче ликвидаторов, которая в любом случае заключается в том, чтобы реализовать все имущество, удовлетворить кредиторов и распределить оставшееся имущество между компаньонами. С другой стороны, ч.2 ст. 68 ЗоАО Туркменистана требует удовлетворения кредиторов согласно определенной очередности. Это также не учитывает потребностей процедуры ликвидации: ликвидаторы обязаны установить, достаточно ли имущество для удовлетворения всех кредиторов. Если это так, то они распределяют его между ними, а остаток между компаньонами. В какой-либо очередности нет необходимости, поскольку никому не приходится уступать в чем-либо. Если ликвидаторы установили, что имущества недостаточно для удовлетворения всех кредиторов, то тем самым имеется основание для банкротства, и они несут обязательство перевести ликвидационное производство в конкурсное производство на любой стадии производства

¹ Здесь я концентрирую свое внимание на законодательстве об акционерных обществах, поскольку здесь, насколько мне известно, нормы о ликвидации наиболее разработаны. Общество с ограниченной ответственностью в законодательстве Туркменистана, насколько мне известно, еще неизвестно; также представляется, что отсутствуют точные правила относительно товариществ.

² Выражение «добровольная» является наглядным, но не совсем корректным. Поэтому я ставлю его в кавычки.

путем подачи ходатайства о признании банкротства. И только в рамках такого производства значение имеет очередность групп кредиторов. Кстати, если ликвидатор не выполнит эту обязанность, то в Германии он не только обязан возместить причиненный вред, но и виновен в совершении уголовного преступления (§§ 71 ч. 4/84 ч. 1 п. 2 Закона ФРГ об ООО).³ Закон Туркменистана «Об акционерных обществах», как уже говорилось, по праву устанавливает зависимость существования общества в качестве субъекта права от его регистрации в реестре. Оно возникает в качестве юридического лица с момента регистрации (ст. 3) и ликвидируется в момент внесения регистрационной записи об окончании его ликвидации (ч.5 ст. 67). Ясность данной нормы следует приветствовать в большей мере еще и потому, что регулярно высказываются точки зрения, противоречащие данному осознанию. Так, например, в Германии долгое время господствующим считалось мнение, согласно которому погашение регистрационной записи об ООО в реестре имеет лишь декларативное значение, и что определяющей является ситуация отсутствия имущества, сложившаяся в результате распределения или иным способом. Данное мнение находилось в однозначном противоречии с текстом Закона ФРГ об ООО, который определяет, что ООО возникает с момента его регистрации (§ 11 ч. 1 Закона ФРГ об ООО) и что оно прекращается после окончания его регистрации в реестре. Поэтому правильно то, что это старое мнение в Германии было преодолено. Как и в законодательстве Туркменистана, теперь погашению записи в реестре придается учредительная сила, причем, правда, из прагматических соображений в качестве дополнительного элемента требуется фактическое отсутствие имущества.⁴ С другой стороны, при обсуждении исторических основ ООО часто речь идет о том, что ООО является «искусственным творением», созданным с помощью закона.⁵ Это правильно, если речь идет о положительной характеристике ООО. Однако данное высказывание становится проблематичным, когда другие юридические лица, например, акционерное общество или общественное объединение/союз (нем. «Verein»), противопоставляются ООО и

³ Для сравнения с законодательством Германии по соображениям наглядности и практичности я ссылаюсь на Закон ФРГ об обществах с ограниченной ответственностью (нем. «Gesetz über Gesellschaften mit beschränkter Haftung», сокр. «GmbH-Gesetz»).

⁴ Ср.: Комментарий к Закону ФРГ об ООО «Baumbach/Hueck, GmbH-Gesetz, Kommentar, 17. Aufl. 2000», § 60 примечание 6; Комментарий к Закону ФРГ об ООО «Lutter/Hommelhoff, GmbH-Gesetz, Kommentar, 15. Aufl. 2000», § 74 прим. 6.

⁵ Ср., например, К. Schmidt, Gesellschaftsrecht, 3. Aufl. 1997, стр. 984 с дальнейшими подтверждающими материалами.

считаются возникшими органически. Это не так, поскольку все юридические лица, будучи творениями системы права, являются тем самым «искусственными творениями».⁶ Это высказывание необходимо защитить от неверного понимания с двух точек зрения, которые имеют большое значение, в том числе и для трансформационных обществ. Во-первых, оно никоим образом не легитимирует государство признавать или отказывать в признании статуса субъекта права за возникающими юридическими лицами в своего рода системе концессий. На основании закрепленных в Конституции гарантий свободы частной собственности, предпринимательской деятельности, рыночных отношений, развития творческих сил, необходимо надлежащим образом организовать порядок регистрации в реестре и особенно регистрацию в надлежащие сроки, чтобы юридические лица, которые выполняют установленные законом требования для их создания, могли бы создаваться на самом деле, а их ликвидация могла осуществляться упорядоченно и прозрачно. Сколь правильно в целом связывать существование юридического лица с моментом его регистрации в реестре, столь же правильным является и отмеченная выше констатация того, что как создание, так и ликвидация – это процессы, которые нельзя сводить к одному моменту и требуют, как правило, длительного времени. В силу этого факта, который нельзя обойти, возникает необходимость в регулировании обеих фаз, которая здесь излагается отдельно от вариантов решения для фазы ликвидации. «Добровольная» ликвидация может быть вызвана рядом альтернативных причин, из которых ч.1 ст. 67 ЗоАО Туркменистана, как многие законы в других странах перечисляет истечение определенного времени и решение Общего собрания согласно ст. 44. В отличие от законодательства Германии здесь отсутствуют такие основания как

- невозможность достижения цели (§ 61 Закона ФРГ об ООО)
- иск о роспуске, поданный меньшинством компаньонов, которые не могут достичь своих целей путем исключения или выхода из общества (§ 61 Закона ФРГ об ООО),
- отсутствие имущества (§ 60 ч. 1 п. 7 Закона ФРГ об ООО),
- отказ в открытии конкурсного производства ввиду недостаточности массы (§ 60 ч. 1 п. 5 Закона ФРГ об ООО).

⁶ Подробно о понятии лица в частном праве: R. Knieper, *Gesetz und Geschichte* (Р. Книпер, Закон и история), 1996, стр. 55-66.

Существенные аспекты, которые каждый законодатель в той или иной степени должен принимать во внимание при формировании ликвидационного законодательства и которые частично находятся в противоречии друг с другом:

- интересы кредиторов в полном удовлетворении своих требований,
- интересы компаньонов в получении максимально возможной доли имущества в денежной форме,
- интерес всех участников рынка в скорейшем осуществлении процессов в духе прозрачности и стабильности права.

Как уже отмечалось, нельзя исходить из наличия некоего конфликта между кредиторами, поскольку корпоративно-правовая ликвидация осуществляется при том условии, что имущество является достаточным для удовлетворения всех кредиторов. Очередность удовлетворения, все еще предусмотренная во многих законах республик бывшего Советского Союза,⁷ является, соответственно, лишней и вводит в заблуждение. Правильными и отвечающими указанным интересам является, напротив, опубликование в печати решения о роспуске, то есть начале ликвидации, с обращением к кредиторам предъявить свои требования, а также персональное уведомление известных кредиторов (ч. 4 ст. 67 и ч. 2 ст. 68 ЗоАО Туркменистана).⁸ Важнейшая обязанность ликвидаторов заключается в удовлетворении кредиторов. Предъявление требований для этого полезно, но в принципе не является необходимым условием: цель ликвидации (в отличие от цели производства о несостоятельности) - произвести выплаты известным и достигаемым кредиторам без проблем (или выполнить иное обязательство по договору), обеспечить выплату известным, но недостижимым кредиторам (либо путем депонирования, либо залогового обеспечения, см. например, § 73 ч. 2 Закона ФРГ об ООО), а также найти неизвестных кредиторов. И, напротив, задачей ликвидаторов не является осуществление производства в течение определенных сроков. Цель ликвидации заключается в том, чтобы в максимально сжатые сроки реализовать полностью все имущество юридического лица и распределить его вначале между кредиторами, а затем остаток - между компаньонами. Это – главное поручение. Оно не возникает впервые в момент, когда денежного имущества не хватает для удовлетворения кредиторов, как это представляется выраженным в ч.1 ст. 68 ЗоАО Туркменистана. Конечно, для того, чтобы обеспечить

⁷ Ср. подробно Чантурия в: Knieper/Chanturia/Schramm, Das Privatrecht im Kaukasus und in Zentralasien, 2010 (Книпер/Чантурия/Шрамм, Частное право на Кавказе и в Центральной Азии), стр. 193 и след.

⁸ В Германии, например, такая публикация должна быть сделана трижды (§ 65 II Закона ФРГ об ООО).

реализацию, ликвидаторы во внутренних отношениях обязаны выполнять данное им поручение по ликвидации, однако во внешних отношениях они могут осуществлять все сделки, которые считают выгодными по экономическим соображениям с целью обеспечения максимальной выручки. Для того чтобы сделать это возможным, решение о ликвидации и его регистрация не затрагивает существование юридического лица. В законодательстве Германии и, по моему мнению, также в законодательстве Туркменистана (это следует из ст. 67 и 68 ЗоАО Туркменистана) общество продолжает оставаться правоспособным. Для того чтобы, с одной стороны, оставить ликвидаторам широкое деловое усмотрение и чтобы, с другой стороны, защитить деловой оборот. Мне представляется правильным не сводить эту правоспособность во внешних отношениях к цели ликвидации или не ограничивать соображениями *ultra vires*.⁹ Другим делом является то, что ликвидаторы во внутренних отношениях могут оказаться обязанными возместить причиненный вред (например, ст. 68 ч. 4 ЗоАО Туркменистана). Согласно законодательству Германии это имело бы место, если они виновно затягивают процесс ликвидации и, например, не используют хорошие шансы реализации. Только тогда, когда достоверно можно исходить из того, что все кредиторы удовлетворены (в Германии, например, это предполагается, когда с момента третьего обращения к кредиторам предъявить свои требования прошел 1 год и все известные к тому времени кредиторы либо удовлетворены, либо их требования обеспечены (§ 73 Закона ФРГ об ООО), остальное имущество можно распределить между компаньонами. Как правило, это происходит пропорционально их долям. При производстве, проведенном надлежащим образом, интересы компаньонов одерживают верх над интересами кредиторов. Распределение является окончательным и не может быть отменено даже по принципам неосновательного обогащения, если какой-либо кредитор заявит о себе позже. Регистрация окончания ликвидации в этом случае окончательно завершает существование ООО в качестве юридического лица. В то время как выявление каких-либо обязательств в последующем не ставит под вопрос произведенную ликвидацию юридического лица, иное правило действует в случае, когда задним числом выясняется наличие имущества. В этом случае, который в законодательстве Туркменистана еще не урегулирован, в Германии, например, предполагается, что ООО, несмотря на его погашение в реестре продолжает существовать в той мере, которая необходима для

⁹ Таково, пожалуй, господствующее мнение: например, К. Schmidt, там же, стр. 1197 и след.

того, чтобы сделать возможной реализацию обнаруженного имущества в рамках дополнительной ликвидации задним числом, которая осуществляется ликвидаторами, назначаемыми со стороны суда. Для осуществления прочих мер, которые могут возникнуть после ликвидации ООО, например, предписанного законом хранения деловой документации или дачи определенных заявлений, в законодательстве Германии по Учредительному договору либо судом определяется один из компаньонов или третье лицо (§ 74 ч. 2 Закона ФРГ об ООО). Это то, что касается проблемных вопросов и вариантов регулирования «нормальной» ликвидации. Она не может охватить случай, который пока не затрагивается в законодательстве Туркменистана, хотя он, наверное, имеет немалое практическое значение, а именно случай полного отсутствия имущества. В таком случае ликвидационное производство не стоит проводить, поскольку оно само вновь будет стоить денег. С другой стороны, рынок требует прозрачности и стабильности права. Признавая наличие такой проблемы, законодательство Германии предусматривает, что суд вправе ликвидировать юридическое лицо, не имеющее имущества, по долгу службы (§ 60 ч. 1 п. 7 Закона ФРГ об ООО). При этом в связи с далеко идущими последствиями ликвидации суд обязан провести особенно тщательную проверку (§ 141a Закона ФРГ о добровольной подсудности). Опять же имеется возможность дополнительной ликвидации, если задним числом, т.е. после ликвидации выяснится, что у общества все же имелось имущество. Напротив, существование и появление требования пассивов не является препятствием ни для ликвидации, ни ведет к проведению дополнительной ликвидации. Особенно сложной и весьма неприятной в экономическом отношении ситуацией является то, когда имущество существует, но его не достаточно для покрытия расходов конкурсного производства, то есть судебных расходов, расходов конкурсного управляющего и конкурсного управления (см. например, § 54 Германского Положения о несостоятельности). В этом случае суд отказывает в удовлетворении ходатайства об открытии производства о несостоятельности, если только кредиторы не заявят о готовности внести аванс, покрывающий указанные расходы (ср., например, § 26 Германского Положения о несостоятельности). Общепринятый и экономически целесообразный принцип, согласно которому корпоративно-правовая ликвидация отпадает, как только выясняется, что юридическое лицо является неплатежеспособным или несостоятельным, то есть ликвидация на самом деле не может быть осуществлена.

В определенной мере закон в этом случае «слагает оружие»: происходит корпоративно-правовая ликвидация, являющаяся совершенно ненормальной, так как с самого начала ясно, что имущества недостаточно для удовлетворения кредиторов и что принципы равного отношения к кредиторам не действуют (ср. § 60 ч. 1 п. 5 Закона ФРГ об ООО). Поскольку шансов на получение оплаты практически нет, третьи лица, то есть не управляющий ООО, вряд ли когда-либо будут готовы выступать в качестве ликвидаторов в таких случаях. Каждый кредитор самостоятельно может попытаться добиться своих требований в рамках индивидуального принудительного исполнения. Если будет установлено полное отсутствие имущества, суд согласно вышеназванному § 60 ч. 1 п. 7 Закона ФРГ об ООО может ликвидировать ООО по долгу службы. Для кредитора или кредиторов будет небольшим утешением то, что в таких случаях материалы дела, как правило, направляются в прокуратуру, поскольку можно предположить, что столь неблагоприятная ситуация может возникнуть только, если совершены преступления, связанные с банкротством и предусмотренные в законодательстве Германии, например, в §§ 283 – 283d УК ФРГ.

Литература:

1. Комментарий к Закону ФРГ об ООО «Baumbach/Hueck, GmbH-Gesetz, Kommentar, 17. Aufl. 2000».
2. Комментарий к Закону ФРГ об ООО «Lutter/Hommelhoff, GmbH-Gesetz, Kommentar, 15. Aufl. 2000».
3. R. Knieper, Gesetz und Geschichte (Р. Книпер, Закон и история), 1996.
4. Knieper/Chanturia/Schramm, Das Privatrecht im Kaukasus und in Zentralasien, 2010 (Книпер/Чантурия/Шрамм, Частное право на Кавказе и в Центральной Азии).

Рольф Книпер

ФИШУРДА

Бархамдодани чамбият

Дар мақола бо истифода намудани усули таҳлили муқоисавӣ ҳолатҳои умумӣ ва хусусиятҳои ҳоси чамбияти дорой масъулияти маҳдуд дар Туркменистон ва Олмон мавриди баҳрабардорӣ шудааст. Муаллиф тақлифҳои ҳудро оид ба беҳтар намудани чараёни барҳамдиҳии иттиҳодияҳо изҳор намудааст.

Рольф Книпер

Аннотация

Ликвидация обществ

В статье с использованием сравнительного метода определяется общие свойства и характерные признаки общества с ограниченной ответственностью в Туркменистане и Германии. Автор излагает свои идеи по совершенствованию корпоративной процедуры ликвидации обществ.

Rolf Knieper

The summary

liability company

In the article, using the method of comparative analysis reveals common properties and characteristic features of a limited liability company in Turkmenistan and Germany. The author offers ideas for improving corporate liquidation procedures societies.

Гаюров Ш. К.*

Мафхум, аҳамият ва манбаҳои ҳуқуқи уҳдадорҳои нақлиётӣ

Калидвожаҳо: ҳамлу нақл, воситаҳои нақлиёт, намудҳои нақлиёт, нақлиёт ҳамчун инфрасохтори истехсолот, ҳуқуқи нақлиёт

Ключевые слова: перевозка, транспортные средства, виды транспорта, транспорт как инфраструктура производства, транспортное право

Keywords: transportation, vehicles, modes of transport, transport infrastructure as production, transport right

Пеш аз ҳама бояд қайд намуд, ки соҳаи инкишофёфтаи нақлиёт ҷойи ин ё он давлатро дар муносибатҳои иҷтимоӣ иқтисодӣ муайян намуда ва барои тараққиёти устувори робитаҳои берунаи иқтисодӣ мусоидат

*Доктори илмҳои ҳуқуқ, проф., мудири кафедраи ҳуқуқи гражданинӣ ф – ти ҳуқуқшиносии ДМТ

мекунад. Ба гуруҳи кишварҳои афзалиятдор чунин давлатҳое ворид мешаванд, ки ба воситаи бандарҳои обӣ имконияти бештари иштирок дар савдои беруна доранд. Ҳамзамон аз хароҷотҳои камтари нақлиётӣ ва истифодаи ҳамлу нақли арзони бахрӣ маҳсулоти истеҳсолнамудаи ин давлатҳо дар муомилоти граждани арзонтар ва бинобар ин бозоргир мешаванд.

Ҷумҳурии Тоҷикистон (ҶТ) дар қисмати қуҳсори Осиёи Марказӣ дар маркази чорроҳаи пайвастанандаи шабакаи рушдёфтаи нақлиёти Шимол (шабакаи нақлиёти Русия ва Қазоқистон) ва бандарҳои калони тичорати байналмилалии Ҷануб (бандар – шаҳрҳои соҳили уқёнуси Ҳинд) ва дар масири шоҳроҳи кӯтоҳтарини тичорати байни кишварҳои Шарқ (аз ҷумла, Чин бо иқтисодиёти дорои суръати баланди рушд) ва Ғарб (Аврупо ва дигар давлатҳои тараққиёфтаи хавзаи баҳри Миёназамин) воқеъ аст.

Инфрасохтори нақлиёти кишвар, асосан солҳои 60 – 80 асри гузашта ҳамчун як қисми таркибии шабакаи нақлиёти собиқ Иттиҳоди Шӯравӣ бунёд ёфта, дорои хусусияти якҷонибагии бунбасти марзӣ дошт ва дар баробари ин солҳои 90 асри гузашта бо сабабҳои объективӣ таназзул кард. Бинобар ин яке аз масъалаҳои муҳими «Барномаи давлатии рушди комплекси нақлиёти Ҷумҳурии Тоҷикистон то соли 2025», ки бо қарори Ҳукумати ҶТ аз 1. 04. с. 2011, таҳти №165 тасдиқ шудааст, бартаарафкунии бунбасти иртиботӣ мебошад.

Беҳуда нест, ки дар Паёмҳои худ Президенти ҶТ ба масъалаи мазкур диққати ҷиддӣ медиҳад ва чунин муносибати оқилона самараро судманд дорад. Ин ҳолатро дар мисоли нақлиёти автомобилӣ мушоҳида намудан мумкин аст.

Нақлиёти автомобилӣ дар муомилоти молӣ нақши муҳим дорад, зеро ҷузъи асосии инфрасохтори истеҳсоли мебошад. Зиеда аз 90 фоиз ҳамлу нақли бору мусофир дар дохили ҷумҳурӣ тавассути нақлиёти автомобилӣ сурат мегирад.

Ҳаҷми умумии боркашонӣ ва мусофирбарӣ тавассути нақлиёти автомобилӣ дар давраи солҳои 1992– 2000 – ум тамоюли пастравӣ дошта, аз с. 2001 сар карда, он тамоюли пайваस्ताи баландравиро доро гардидааст. Баландравии миёнаи ин нишондиҳандаҳо дар солҳои 2008–2010 боркашонӣ 21,7 фоиз ва мусофирбарӣ 4,4 фоизро ташкил медиҳад.

Таҳлили парки воситаҳои нақлиёти автомобилӣ аз рӯи муҳлати истифодабариашон куҳнашавии пайдарҳамии онҳоро нишон медиҳад. Масалан, теъдоди автомобилҳои боркаш ва автобусҳои, ки муҳлати истифодашон аз 10 сол гузаштааст, то 80 фоиз зиёд шудааст.

Бояд қайд кард, ки дар с. 2010 дар ҚТ 297272 адад воситаҳои нақлиётӣ ба қайд гирифта шудааст, ки нисбати соли 2000 111588 адад зиёд мебошад, ки 80 фоизи он автомобилҳои сабукрав ва 14 фоиз боркаш ва 6 фоизи он автобусҳо мебошанд.

Инфрасохтори нақлиётӣ, ҳамлу нақли мусофирон, ашё, муросилот ва бағоч бо ҳам алоқаманд буда, соҳаи мустақили хизматрасонии касбӣ дар муомилоти молӣ мебошад. Гарчанде «фаъолияти нақлиёт... идомаи раванди истехсолот дар доираи раванди робита»¹ бошад ҳам, ҳамзамон ба назари мо соҳаи нақлиёт нақши инфрасохторӣ дорад. Ин соҳаи муҳим на танҳо ба истехсолот таъсир мерасонад,² балки ҷойи давлатро дар низоми арзишҳои озодии савдо, сармоягузорӣ ва рушди устувори молияи давлатӣ муайян мекунад. Бинобар ин, дар сархати 4 м. 1 Қонуни ҚТ «Дар бораи нақлиёт» аз 29. 11. с. 2000, муқаррар гардидани нақлиёт ҳамчун соҳаи истехсолоти моддӣ, ки кашонидани борҳо, мусофирҳо ва бағочро амалӣ мегардонад, баҳснок мебошад. Нақлиёт, ба андешаи мо, инфрасохтори ҳамлу нақли мусофирон ва ашёи муайян буда, соҳаи мустақили хизматрасонии касбӣ дар бозори молӣ мебошад.

Инфрасохтори нақлиётӣ дар баробари ҷанбаҳои иқтисодию – техникӣ, хусусиятҳои ҳуқуқи граждани низ дорад. Ҳуқуқи нақлиёт ба монанди ҳуқуқи асъор, ҳуқуқи суғурта, ҳуқуқи мерос, ҳуқуқи моликияти зеҳнӣ ва ғайра ба қисмҳои зерисоҳавии ҳуқуқи граждани дохил мешавад. Дар маънои объективиаш ҳуқуқи нақлиёт аз гуруҳи бо ҳам алоқаманди меъёрҳои граждани – ҳуқуқӣ иборат буда, муносибатҳои молумулкӣ ва ғайримолумулкӣ ба хизматрасонии нақлиётӣ вобаста бударо, ки дар он иштирокчиён баробарҳуқуқ ва мухтор мебошанд, ба танзим мебарорад.

Дар танзими граждани – ҳуқуқии ҳамлу нақли мусофирон, бор, муросилот ва бағоч уҳдадорҳои нақлиётӣ нақши муҳим доранд. Сухан дар хусуси ҷунин навъи уҳдадорӣ меравад, ки аз хизматрасониҳои

¹ Фафуров А. Д., Бадалов Ш. К., Сафаров Д. С., Сафаров А. И. Ҳуқуқи нақлиёт: васоити таълимӣ. – Душанбе, 2012. С. 7.

² Ба андешаи проф. Х. С. Сафиев дуртар будани КВД «Талко» аз бандарҳои обӣ ва доимо зиёдшудани хароҷотҳои ҳамлу нақли глинозём ба истехсол ва содироти алюминии аввалия таъсири манфӣ мерасонад. Ниг.; Сафиев Х. «Талко» обязано искать пути для обеспечения сырьевой безопасности. Интервью Пайрава Чоршанбиева // www. azia. plus. tj / Санаи дастраси ба ин сомона 14. 08. с. 2013.

нақлиётӣ ба вучуд омада ва дар асоси шартномаҳои ҳамлу нақл анҷом дода мешаванд.

Пеш аз он, ки аломатҳои хоси ин намуди уҳдадориҳои граждани – ҳуқуқи муайян ва шарҳ диҳем, зарур мешуморем, ки ҷанбаи этимологии ҳамлу нақро таҳлил намоем. Ба фикри мо барои дарки мафҳуми дар боло ифодаёфта, тадқиқи ҷанбаи этимологии ҳамлу нақл аз аҳамият холӣ нест.

Ҳамлу нақл дар забони тоҷикӣ аз ду калимаи бо ҳам алоқаманд: «ҳамл» ва «нақл» иборат аст. Ҳамл дар иҷрои уҳдадориҳои нақлиётӣ маънои бурдан, интиқол додан, бор карда бурдани чизро дорад. Ҳамл дар забони тоҷикӣ – бардоштан, боркунӣ, яъне ҳамлунақро мефаҳмонад.³

Дар фарҳанги забони тоҷикӣ калимаи нақл маънои васеъ дошта ва фаҳмиши он ба сифати «воситаи аз ҷое ба ҷое кӯчидан, воситаи боркашӣ, нақлиёт»⁴ бештар ба муносибатҳои ҳуқуқи нақлиёт мувофиқ мебошад. Истифодаи воситаи нақлиёт тарзи ҳамлунақро муайян менамояд (кашида ё тела карда бурдани бор ва ғайра), ки дар навбати худ муносибатҳои ҳуқуқи тарафхоро ба вучуд меорад, тағйир медиҳад ва ё қатъ мегардонад.

Дар боби 38 ГК ҚТ (м. 804 – 820) иборати воситаи нақлиёт ба маънои интиқолдиҳанда, ҳамлунақандаи мусофирон, ашё, муросилот ва бағоч фаҳмида мешавад, ҳамзамон қонуни мазкур мафҳуми расмии воситаи нақлиётро намекушояд. Ин мафҳумро дар қонунгузориҳои соҳаи нақлиёт пайдо намудан мумкин аст. Мувофиқи м. 3 Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳаракат дар роҳ» аз 4. 11. с. 1995, таҳти № 196 воситаи нақлиёт гуфта ҳамаи навъҳои автомобилҳо, тракторҳо ва воситаҳои механикиро мефаҳманд, ки ҳаҷми қори муҳаррикашон беш аз 50см мукааб ва ҳадди аксари суръати конструктивиашон беш аз 40км дар 1 соат мебошад. Тибқи ин мафҳум воситаи нақлиёт – чунин ашёи воҳид ва мураккаби механикиро меноманд, ки дорои муҳаррик, ҳаҷми муайяни қорӣ ва инчунин иқтидори ҳаракаткунӣ, боркашӣ ва дигар унсурҳои барои ҳамл

³ Ниг.; Фарҳанги забони тоҷикӣ (аз асри X то ибтидои асри XX). Иборат аз ду ҷилд./ Зери таҳрири М. Ш. Шукуров., В. А. Капранов., Р. Ҳошим., Н. А. Маъсумӣ. Ҷилди II. П – Қ. Нашриёти «Сов. Энциклопедия». М. 1969. С. 725; Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ. Иборат аз 2 ҷилд. Ҷилди 2. О – Я. (Нашри дувум). / Зери таҳрири Сайфиддин Назарзода (раис), Аҳмадҷон Сангинов, Саид Каримов, Мирзо Ҳасани Султон. Душанбе, 2010. С. 509.

⁴ Фарҳанги забони тоҷикӣ (аз асри X то ибтидои асри XX). Иборат аз ду ҷилд./ Зери таҳрири М. Ш. Шукуров., В. А. Капранов., Р. Ҳошим., Н. А. Маъсумӣ. Ҷилди I. А – О. Нашриёти «Сов. Энциклопедия». М. 1969. С. 844.

зарур мебошад. Хамин тавр ин мафҳум аз мафҳуми объектҳои инфрасохтори нақлиёт фарқ мекунад. Дар асоси сархати 6 м. 1 Қонуни ҚТ «Дар бораи амнияти нақлиёти» аз 3. 07. с. 2012, тахти № 847 объектҳои инфрасохтори нақлиёт – маҷмуи технологие, ки роҳи оҳан, роҳҳои обии дохилӣ, хатсайроҳо, пайвастанунандаи роҳҳои автомобилгард, нақбу пул, гузаргоҳи роҳи оҳан ва автобусҳо, бандарҳои махсуси моҳидорӣ ва дарёӣ, воситаҳои бандарӣ, иншоотҳои гидротехникӣ, киштиронӣ, аэродромҳо, фурудгоҳҳо, объектҳои низоми алоқа, киштиронӣ ҳавонавардӣ ва идораи ҳаракати воситаҳои нақлиётро дар бар мегирад, инчунин дигар биноҳои иншоот, дастгоҳҳо ва таҷҳизоте. ки фаъолияти маҷмуи нақлиётро таъмин мекунад. Сухан оид ба чунин инфраструктурае меравад, ки истифодаи он барои таъмини ҳамлу нақл ва дигар хизматрасонии нақлиёти равона шудааст. Сифати хизматрасонии нақлиёти дар баробари омили инсонӣ, инчунин аз рақобатпазир будани объектҳои инфрасохтори нақлиёт вобастагӣ дорад.

Яке аз муҳаққиқони варзидаи ҳуқуқи нақлиёт проф. Г. И. Тулегалиев барои дуруст муайян намудани хусусияти граждани – ҳуқуқи воситаҳои ҳамл, воситаҳои нақлиётро ба 2 намуд ҷудо мекунад:

- нақлиёти истифодаи умум;
- нақлиёти ғайри истифодаи умум.

Ба нақлиёти гуруҳи якум муаллиф дохил мекунад нақлиёти роҳи оҳан, киштиронии баҳрӣ ва дарёии шабакавӣ тибқи хатсайри пешакӣ мурратабшуда ва боркаш мувофиқи тарифҳои интишоршуда, нақлиёти доимо амалкунандаи автомобилӣ ва фазои ҳаво. Ба андешаи устод ба гуруҳи дуюм чунин намуди нақлиётро ворид намудан ҷоиз аст: ҳамлқуние, ки ба талаботи шартномаи оммавӣ мувофиқ нест ва дар боркашонии дохилихоҷагӣ ва дохилиистеҳсоли ифода меёбад.⁵

Ба андешаи мо ба гуруҳи дуюм истифодаи якдафайнаи воситаи нақлиёт барои ҳамлқунӣ, истифодаи воситаи нақлиёт барои таъмини функсияҳои меҳнатӣ (хизматӣ), истифодаи ҳавопаймо, чархбол, автомобил ва дигар воситаи нақлиёти хусусӣ барои қонун намудани

⁵ Ниг.; Тулегалиев Г. И. Избранные труды по транспортному праву / Серия «Классика казахстанской цивилистики». Алматы: НИИ частного права КазГЮУ, 2003. С. 161.

талаботҳои шахсӣ ва оилавӣ, ки аломатҳои фаъолияти соҳибкорӣ надорад.

Аз руи ҳолатҳои зикршуда, чунин хулоса намудан мумкин аст:

– уҳдадорихои нақлиётӣ чунин амалӣ ҳатмие мебошад, ки тибқи он як тараф ташкилоти тиҷоратии нақлиётӣ ва ё соҳибкори инфиродӣ (ҳамлқунанда) хизматрасонии муздноки нақлиётиро (пешниҳоди воситаи нақлиёт, тарозу, омода намудани бор ба интиқол, борбардорӣ, боркашӣ, гирифтани воситаи нақлиёт ва ғайра) анҷом медиҳад, тарафи дигар молик, вакили тиҷоратии он ва ё харидор натиҷаи судманди чунин хизматрасониро пазируфта ва бояд ҳаққи хизматро пардохт намояд;

– табиати уҳдадорихои нақлиётиро робитаҳои шартномавии тарафҳои баробар ва мухтор муайян мекунад. Гарчанде дар асоси қонунгузорӣ баҳри таъмини манфиатҳои омма ва дар ҳолатҳои муайяншуда бо санадҳои судӣ ва маъмурӣ ба ин робитаҳо таъсиррасонида шавад ҳам, табиати граждани – ҳуқуқии ин уҳдадорӣ тағйир намеёбад;

– дар уҳдадорихои нақлиётӣ воситаи нақлиёт ҳамчун ашёи воҳид ва мураккаби механикӣ фаҳмида мешавад, ки дорои муҳаррик, ҳаҷми муайяни корӣ ва инчунин иқтидори ҳаракаткунӣ, боркашӣ ва дигар унсурҳои барои ҳамл зарур мебошад. Сухан дар бораи чунин намуди нақлиёт меравад, ки бо истифодаи он хизматрасонии муздноки нақлиётӣ анҷом дода мешавад. Ҳамлқуние, ки ба талаботи шартномаи оммавӣ мувофиқ нест ва дар боркашонии шахсӣ ва дохилиистеҳсоли ифода меёбад, ба уҳдадорихои нақлиётӣ робита надоранд;

– уҳдадорихои нақлиётӣ дар ҚТ дар заминаи шаклҳои гуногуни моликият ба вучуд меояд, тағйир меёбад ва катъ мегардад. Танҳо роҳҳои оҳани магистралӣ, роҳҳои автомобилгарди истифодаи умум, инчунин роҳҳои, ки аҳамияти мудофиавӣ доранд, бо иловаи иншоотҳои инженерӣ, роҳҳои обии киштигард, дастгоҳҳо ва аломатҳои киштиронӣ, танзим ва кафолати бехатарии киштигардӣ, дастгоҳҳои низоми батанзимдарории ҳаракатҳои ҳавоии аэронавигатсионӣ, шабакаҳои телекоммуникатсионӣ, инженерӣ, ки ба таъмини бехатарии парвози киштиҳои ҳавоӣ алоқаманданд, моликияти давлатӣ мебошанд.

Бинобар ин яке аз тарафҳои фаъоли уҳдадорихои нақлиётӣ соҳибкор мебошад, ки бо ташкил намудани шахси ҳуқуқӣ ва ё бидуни он ба

хизматрасонии муздноки нақлиётӣ машғул мебошад. Истифодаи якдафинаи воситаи нақлиёт барои ҳамлқунӣ, истифодаи воситаи нақлиёт барои таъмини функцияҳои меҳнатӣ (хизматӣ), истифодаи нақлиёти хусусӣ барои қонест намудани талаботҳои шахсӣ ва оилавӣ, ки аломатҳои фаъолияти соҳибқорӣ надорад, маънои иҷрои уҳдадорихои нақлиётиро надорад;

– ба мавзуи хизматрасонии нақлиётӣ ҳамлу нақли мусофирон ва ашён навъи муайян дохил мешавад, ки ҷойивазкунии он дар робита бо ҳаракати воситаи нақлиёт ба вучуд меояд.

Дар асоси қ. 1 м. 16 Қонуни ҚТ «Дар бораи нақлиёт» ба низоми нақлиётӣ ҚТ инҳо дохил мешаванд: нақлиёти роҳи оҳан, оби дохилӣ, автомобилгард ва ҳавоӣ. Мувофиқи сарҳати 10 м. 1 Қонуни ҚТ «Дар бораи амнияти нақлиётӣ» ба номгуӣ воситаҳои нақлиёт – нақлиётҳои ҳавоӣ, роҳи оҳан, автомобили, оби, барқӣ ва қубурӣ, ки барои ҳамлу нақл муқаррар шудаанд, дохил мешаванд. Дар асоси фармони Президенти ҚТ «Дар бораи миллигардонии хатҳои интиқоли барқ ва қубурҳои интиқоли газ, ки тавассути ҳудуди Ҷумҳурии Тоҷикистон мегузаранд» аз 22. 05. с. 1995, таҳти № 239 хатҳои интиқоли барқ ва қубурҳои магистралии интиқоли газ ба моликияти давлат ворид карда шуд. Ба ғайр аз хату қубур инчунин тамоми объектҳои инфраструктураи он дар қаламрави ҚТ ба моликияти давлат шомил гардид. Аз рӯи ҳолатҳои овардашуда дар ҚТ қубурҳои магистралии интиқоли газу нафт яке аз намудҳои воситаҳои нақлиёт эътироф шудааст. Баъзе аз муаллифони ватанӣ шартан чунин ҳолатро ҷонибдорӣ мекунанд, зеро ки қубур ба ақидаи онҳо «дар тафовут аз дигар намудҳои нақлиёт «воситаи нақлиёт» надорад, дақиқтараш тамоми сохтори он ҳамчун восита баромад мекунад».⁶

Ҳамзамон барои ҳамлу нақл пешбинӣ намудани нақлиёти қубургузар баҳснок мебошад. Аксарияти муҳаққиқони варзидаи ин соҳа (С. С. Алексеев, О. Н. Садиқов, Г. И. Тулеугалиев ва дигарон) андеша доранд, ки гузаронидани газу нафт ба воситаи қубур маънои пурраи иҷрои уҳдадорихои нақлиётиро надорад. Уҳдадорихое, ки аз гузаронидани газу нафт ба воситаи қубур ба вучуд меоянд, табиати омехта дошта, дар худ ҷузъиётҳои якҷояшудаи уҳдадорӣ оид ба

⁶ Гафуров А. Д., Бадалов Ш. К., Сафаров Д. С., Сафаров А. И. Асари ишоршуда. С. 156.

супоридани молумулк (газу нафт) ва хизматрасони ро доранд.⁷ Ҳамзамон ба мавзуи хизматрасонии нақлиётӣ ҳамлу нақли мусофирон ва ашёи навъи муайян дохил мешавад, ки ҷойивазкунии он дар робита бо ҳаракати воситаи нақлиёт ба вучуд меояд. Қубур ягон нишонаи воситаи нақлиётро надорад. Бинобар ин, дуруст аст, ки дар нисбати нақлиёти қубургузар қонунгузории махсус, аз ҷумла қоидаҳои таъмини барқ (қ. 2, м. 579 КГ ҚТ) татбиқ карда мешавад.

Дар адабиёти ҳуқуқӣ як гуруҳи мутахассисон шабакаи Интернетро ҳамчун воситаи нақлиёт эътироф намудаанд.⁸ Дар Россия оид ба расмикунонии гумрукии иттилооте, ки ба воситаи шабакаи Интернет интиқол дода мешавад, дастурамали махсуси Хадамоти гумрук (аз 17. 03. с. 2006, таҳти № 15 – 14/8524) татбиқ мешавад.

Дар ҚТ аз с. 1995 инҷониб имконияти истифодаи почтаи электронӣ (E – mail) таъмин карда шудааст. Аз 23. 12. с. 1998 бо ташаббуси ширкати «Телеком Технолоджи» ва дастгирии Ҳукумати ҚТ муштариён имконияти хизматрасонии фаврии (онлайн) дар шабакаи Интернетро пайдо карданд. Соли 2010 теъдоди муштариёни фаъоли хизматрасонии Интернет дар кишвар ба 2, 3 млн. нафар расид. Тибқи маълумоти Хадамоти алоқаи назди Ҳукумати ҚТ дар санаи 31. 07. с. 2013 дастрасӣ ба шабакаи Интернет дар ҳамбастагӣ бо муштариёни Интернетҳои мобилӣ 3, 8 млн. нафар доранд. Дар қиёс ба нишондодҳои соли гузашта теъдоди истифодабарандагони интернет зиёда аз 1, 6 млн. нафар мебошанд.

Дар ҷумҳурии ҳаштмиллионнафара шумораи муштариёни алоқаи мобилӣ ба 10 млн. нафар наздик шуда истодааст.⁹

Мувофиқи б. 5 фасли 2 Қоидаҳои фароҳамоварии хизматрасонии Интернет дар ҳудуди ҚТ, ки бо қарори Ҳукумати ҚТ аз 8. 08. с. 2001, таҳти № 389 тасдиқ шудааст, «Интернет маҷмӯи хадамоти гуногуни телематӣ ва хадамоти тахвили маълумот мебошад, ки дар шабакаҳои алоқаи мухталифи гуногунтаркиби байни худ ба меъмории мантиқан

⁷ Тахлили пурраи андешаҳои муҳаққиқони соҳа оид ба ин муаммо ниг.: Жаманбалина Г. Т. Транспортировка нефти и газа магистральным трубопроводным транспортом как вид предпринимательской деятельности // Гражданское право и предпринимательство: Мат. межд. науч. – практ. конф. в рамках ежегодных цивилистических чтений, посв. 90 – летию видного казахстанского ученого – цивилиста Бориса Владимировича Покровского и 20 – летию юридической фирмы «Зангер» (Алматы, 31 мая – 01 июня 2012г.) / Отв. ред. М. К. Сулейменов. – Алматы, 2012. С. 421 – 422; Сангинов Д. Ш. Ҳуқуқи энергетикаи Ҷумҳурии Тоҷикистон. Матни лексия. Воситаи таълимӣ // Зери таҳрири умумии д. и. х., проф. Фаёров Ш. К. Душанбе: «ЭР – граф». 2013. С. 158 – 161.

⁸ Ниг.; Меликов У. А., Монахов В. Н., Атоев А., Симонова И. Г. Танзими ҳуқуқи муносибатҳои ҷамъиятии вобаста ба Интернет дар Тоҷикистон. Душанбе: «ЭР – граф», 2011. С. 20.

⁹ Ниг.; www. azia. plus. tj // Санаи дастрасӣ ба ин сомона 31. 07. с. 2013.

ягона муттаҳидгардида ва дар асоси протоколҳои байналмилалӣ таҳвили маълумот бунёдгардида асос ёфтааст». Аз мафҳуми расмӣ зикргардида бармеояд, ки шабакаи Интернет воситаи нақлиёт набуда, балки яке аз намудҳои мустақили воситаи алоқаи барқӣ мебошад. Барои шабакаи мазкур чунин хусусиятҳои ташкилию ҳуқуқӣ хос мебошанд:

1). Бо истифодаи хати телефонӣ ва ё кабелӣ низоми иттилоотӣ ва алоқаи барқии давлатҳои гуногун тибқи маҷмуи Интернет – протоколҳо (Internet Protocol, IP) ва протоколи интиқоли маълумотҳо (Transmission Control Protocol, TCP) ба якдигар пайваस्तшуда, шаклҳои гуногуни мубодилаи иттилоотро таъмин мекунад;

2). Шабакаи байналмилалӣ телекоммуникатсионӣ истифодаи умум буда, фароҳам овардани воридшавӣ ва Интернет – хизматрасонӣ, ҳамчунин муносибатҳои мутақобилаи провайдерҳо (резидентҳои ҚТ) бо абонентҳо дар ҳудуди тӯ мувофиқи шартномаи хизматрасонӣ музднок (м. 797 – 803 КГ ҚТ) ба танзим дароварда мешавад.

Ҳамин тавр, шабакаи Интернетро ҳамчун воситаи нақлиёт эътироф намудан, андешаи ғалат мебошад, зеро ба асосҳои назариявӣ ва ҳуқуқии ҳамлу нақл мухолиф мебошад.

Дар баҳши сайёҳӣ ва меҳмондорӣ истифода намудани асп, хар, уштур (фаъолияти сайёҳии экологӣ ва ё қухӣ), заврақҳо, киштиҳо ва дигар воситаҳои худгарди шиноқунанда (флотел) маъноӣ ҳамлқунӣ ва воситаи нақлиётро надорад, зеро ки барои иҷрои уҳдадорихои нақлиётӣ равона нашудааст. Инчунин истифодаи асп ва ё хар барои эҳтиёҷоти хоҷагии деҳқонӣ ва ё хоҷагии ёрирасони шахсӣ (масалан, истифодаи онҳо барои нигоҳубин намудани чараёни обёрӣ, ба бозори истеъмоли интиқол додани ҳосили деҳқонӣ ва ғайра) маъноӣ иҷрои уҳдадорихои ҳамлу нақро дошта наметавонад.

Уҳдадорихои нақлиётӣ аз манбаҳои муайяни ҳуқуқӣ баҳра мегирад. Чи хеле ки аз қ. 2 м. 804 КГ ҚТ бармеояд, меъёрҳои КГ муқаррароти умумӣ ҳамлу нақли бор, бағоч ва мусофиркашониро муайян месозанд. Дар баробари ин, муносибатҳои нақлиётиро Оинномаи нақлиёти дохилии оби ИҚШС, ки аз 15. 10. с. 1955 тасдиқ шудааст; Оинномаи нақлиёти роҳи оҳани ҚТ, ки бо қарори Ҳукумати ҚТ аз 5. 06. с.2002 тасдиқ шудааст; Кодекси баҳрнавардии тичоратии ИҚШС, ки аз 17. 09. с. 1968 тасдиқ шудааст; Оинномаи нақлиёти автомобилии ҚТ, ки бо қарори Ҳукумати ҚТ аз 30. 12. с. 2009 тасдиқ шудааст; Кодекси фазои ҳавоии ҚТ аз 13. 11. с. 1998, ба танзим медароранд.

Аз қонунҳои махсусе, ки м. 579 КГ ҚТ пешбинӣ кардааст, Қонуни ҚТ «Дар бораи нақлиёт» номбар кардан лозим аст, ки муносибатҳои байни боркашонҳо ва мизочонро ба тартиб мебарорад. Муносибатҳоеро, ки аз ҳамлу нақли бағоч ва мусофиркашонӣ ба вучуд меоянд, Қонуни ҚТ «Дар бораи химояи ҳуқуқи истеъмолкунандагон» низ ба танзим мебарорад.

Дар низоми манбаҳои уҳдадорихои нақлиётӣ фармонҳои Президенти ҚТ, қарорҳои Ҳукумати ҚТ ва дигар санадҳои ҳуқуқии зерқонунӣ мавқеи махсусро ишғол менамоянд.

Инчунин дар манбаҳои зикршуда дар солҳои охир, бинобар васеъ шудани фаъолияти байналмилалӣ иқтисодии ҚТ мавқеи созишнома ва конвенсияҳои байналмилалӣ соҳаи нақлиёт баланд шуда истодааст. ҚТ бо як қатор давлатҳо оид ба алоқаи фазои ҳаво ҳамкориҳои дучониба дорад: бо Сурияи Араб (с. 1993), Туркия (с. 1995), Беларус ва Россия (с. 2001), Олмон (с. 2002), Афғонистон (с. 2004), Украина, Қирғизистон, Қазоқистон ва Туркменистон (с. 2008) ва ғайра.

Дар ҚТ Конвенсия дар бораи авиатсияи граждании байналмиллалӣ (Конвенсияи Чикаго, аз 7. 12. с. 1944) аз 28. 06. с. 1996 эътибор пайдо намудааст.

Дар доираи ИДМ чунин созишномаҳо ба низоми сарчашмаҳои уҳдадорӣ нақлиётӣ ворид мешаванд: Созишнома оид ба авиатсияи граждании ва истифодаи фазои ҳавоӣ (Минск, 30. 12. с. 1991), Созишнома оид ба истифодаи фазои ҳаво (Тошканд, 15. 05. с. 1992), Созишномаи ҳамкорӣ оид ба ташкил ва анҷом додани корҳои ҳамоҳангӣ ва наҷотдиҳии парвози ҳавопаймоҳои авиатсияи граждании (Москва, 9. 12. с. 1994) ва дигар санадҳои эътирофшуда.

Ҳамин тавр таҳлилҳо нишон медиҳанд, ки уҳдадорихои нақлиётӣ табиати шартномавӣ дошта ва қонунгузории соҳаи нақлиёт асосан аз меъёрҳои граждании – ҳуқуқӣ иборат мебошад.

Адабиёт:

1. Фарҳанги забони тоҷикӣ (аз асри X то ибтидои асри XX). Иборат аз ду ҷилд./ Зери таҳрири М. Ш. Шукуров., В. А. Капранов., Р. Ҳошим., Н. А. Маъсумӣ. Ҷилди I. А – О. Нашриёти «Сов. Энциклопедия». М. 1969.
2. Тулегалиев Г. И. Избранные труды по транспортному праву / Серия «Классика казахстанской цивилистики». Алматы: НИИ частного права

КазГЮУ, 2003.

3. Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ. Иборат аз 2 ҷилд. Ҷилди 2. О – Я. (Нашри дувум). / Зери таҳрири Сайфиддин Назарзода (раис), Аҳмадҷон Сангинов, Саид Каримов, Мирзо Ҳасани Султон. Душанбе, 2010.
4. Меликов У. А., Монахов В. Н., Атоев А., Симонова И. Г. Танзими ҳуқуқи муносибатҳои ҷамъиятии вобаста ба Интернет дар Тоҷикистон. Душанбе: «ЭР – граф», 2011.
5. Фафуров А. Д., Бадалов Ш. К., Сафаров Д. С., Сафаров А. И. Ҳуқуқи нақлиёт: васоити таълимӣ. – Душанбе, 2012.
6. Жаманбалина Г. Т. Транспортировка нефти и газа магистральным трубопроводным транспортом как вид предпринимательской деятельности // Гражданское право и предпринимательство: Мат. межд. науч. – практ. конф. в рамках ежегодных цивилистических чтений, посв. 90 – летию видного казахстанского ученого – цивилиста Бориса Владимировича Покровского и 20 – летию юридической фирмы «Зангер» (Алматы, 31 мая – 01 июня 2012г.)/ Отв. ред. М. К. Сулейменов. – Алматы, 2012.
7. Сангинов Д. Ш. Ҳуқуқи энергетикӣи Ҷумҳурии Тоҷикистон. Матни лексия. Воситаи таълимӣ // Зери таҳрири умумии д. и. х., проф. Фаюров Ш. К. Душанбе: «ЭР – граф». 2013.
8. Сафиев Х «Талко» обязано искать пути для обеспечения сырьевой безопасности. Интервью Пайрава Чоршанбиева // www.azia.plus.tj/ Санаи дастраси ба ин сомона 14. 08. с. 2013.

Фаюров Ш. К.

ФИШУРДА

Мафҳум, аҳамият ва манбаҳои ҳуқуқи уҳдадорӣҳои нақлиётӣ

Мақола аз таҳлили ҳуқуқи соҳаи нақлиёт иборат аст. Дар он моҳияти уҳдадорӣҳои нақлиётӣ дар ҳамлу нақл таҳлил гардидааст. Ба назари муаллиф ҳуқуқи нақлиёт қисмати зерисоҳавии ҳуқуқи граждани буда ва қонунгузори соҳа асосан меъёрҳои граждани – ҳуқуқи ро дар бар мегирад.

АННОТАЦИЯ

Понятие, значение и правовые источники транспортного обязательства

Статья посвящена правовому анализу транспортной сферы. В нем раскрывается сущность транспортного обязательства при перевозке. По мнению автора транспортное право представляет собой подотрасль гражданского права и законодательство отрасли в основном состоит из гражданско – правовых норм.

Gauyrov Sh. C.

The summary

The concept, significance and legal sources of transport obligations

The article is devoted to the legal analysis of the transport sector. It reveals the essence of transport commitments in transit. According to the author the right vehicle is a sub-sector of civil rights legislation and the industry is mainly composed of civil – law.

Мирзоев П.З.*

Компенсация неимущественного вреда, как форма реализации внедоговорной ответственности государства за вред, причиненный предпринимателям

Калидвожаҳо: чуброни зарар, зарари ғайримоддӣ, ҷавобгарии ғайришартномавии давлат, зарари ба соҳибкор расонидашуда

Ключевые слова: компенсация вреда, неимущественный вред, внедоговорной ответственности государства, вред причиненный предпринимателям

Keywords: compensation for damages, non-pecuniary damage, non-contractual liability of the state, the harm caused to the owners

Незаконными актами государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц физическим или юридическим лицам, в том числе лицам, обладающим статусом предпринимателя, может быть причинён не только имущественный, но и неимущественный вред.

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

«Неимущественный вред» - более широкое, нежели «моральный вред», понятие, под которым подразумевается любой вред, не являющийся имущественным вредом. Это означает, что моральный вред представляет собой разновидность неимущественного вреда.¹

Указанная компенсация взыскивается за неимущественный вред, который в теории включает в себя: 1) субъективный моральный вред; 2) экзистенциальный вред; 3) биологический вред. Считается, что в отношении юридических лиц допустимо (хотя и нежелательно) использовать термины «моральный вред», «экзистенциальный вред», однако предпочтение отдаётся официальной, предусмотренной в ГК Италии, категории «неимущественный вред».²

«Неимущественный вред можно назвать таковым только потому, что его нельзя подсчитать, он не может непосредственно воплощаться в конкретной денежной сумме», - пишет О.Н.Павлова.³ По мнению автора, с которым мы полностью солидарны, «понятия неимущественного вреда неправильно связывать только с неимущественными интересами и с тем, что он не должен влечь имущественных взысканий в пользу лица, которому причинён такой вред. Сам по себе неимущественный вред значительно реже может иметь место в неимущественных отношениях (посягательство на честь и достоинство, на право на собственное изображение и пр.), а чаще встречается в имущественных (деликтных, договорных), поскольку последние в сфере гражданско-правового регулирования составляют большинство».⁴

¹Sara Cimino. Danni patrimonial e non patrimonial alle persone giuridiche e modalita della relative quantificazione.-URL www.diritto.it/articoli/civile/cimino_1.html (16.02.2012)/

²Гаврилов Е. Компенсация Неимущественного вреда юридическим лицам: опыт Италии, а также Европейского Суда по правам человека по «итальянским» делам и его использование в России //Хозяйство право.М.,2012. №3. С.99.

³Павлова О.П. Понятие неимущественного вреда как условие ответственности по советскому гражданскому праву // О роли юридической ответственности в условиях ускорения социально-экономического развития. Труды по правоведению. Тарту, 1987.С.128.

⁴Павлова О.П. Понятие неимущественного вреда как условие ответственности по советскому гражданскому праву // О роли юридической ответственности в условиях ускорения социально-экономического развития. Труды по правоведению.С.128.

Действительно, случаев причинения неимущественного вреда, проявляющегося в форме душевных страданий и переживаний в имущественных отношениях немало, например, при незаконном осуществлении в сфере уголовного и административного преследования ареста и конфискации имущества, принадлежащего физическому или юридическому лицу, в том числе лицу, зарегистрированному в установленном законом порядке в качестве предпринимателя.

В этой связи нам представляется абсолютно обоснованным мнение О.П.Павловой о неудачности использования термина «моральный вред» для обозначения всех форм и разновидностей неимущественного вреда.⁵

Моральный вред является одной из разновидностей неимущественного вреда, причинение которой означает нарушение субъективных прав лица, повлекшее умаление его чести, достоинства, дискредитацию его в глазах других лиц и причиняющее ему нравственные страдания.

Римским правом была предоставлена потерпевшему возможность возмещения только имущественного вреда. Как отмечал И.А. Покровский, римское право допускало возможность вознаграждения за нематериальный вред лишь в отдельных исключительных случаях, например, при исках об обиде - *actioinjuriarum*. Эта точка зрения нашла свое отражение и в юриспруденции последующих времён.⁶

Не знало института компенсации морального вреда и дореволюционное российское законодательство. Защита неимущественных прав ограничивалась лишь нормой о вознаграждении за нравственный вред при защите чести и достоинства гражданина.

И.А. Покровский же, напротив, критикуя аргументы противников возмещения нематериального вреда, выступал за возможность его

⁵ См.: Павлова О.П. Там же. С.128.

⁶ См.: Покровский И.А. Указ.соч. С. 139.

возмещения, причем не только в деликтных, но и в договорных обязательствах.⁷

Институт морального вреда не был известен и советскому законодательству вплоть до 90-х годов XX века. Вред, причиненный нематериальным благам, мог быть возмещен лишь в случае, если он отражался на имущественной сфере потерпевшего, например, в случае причинения вреда здоровью, неблагоприятно влияющего на материальные условия жизни потерпевшего: утрата или ограничение его трудоспособности и источника материальных средств существования человека.⁸

Более того, анализ морального вреда в советский период имел, главным образом, теоретическую направленность и заключался, в основном, в его критике как порождения буржуазной морали и орудия классовой борьбы в руках буржуазии.

В шестидесятые годы двадцатого века некоторыми учеными вновь был поднят вопрос о моральном вреде в обязательствах из причинения вреда и допустимости его возмещения. Так, Н.С.Малеин, показав недостаточную убедительность аргументации противников возмещения морального вреда, справедливо заметил, что возмещение такого рода не чуждо и социалистическому праву (например, гражданскому законодательству Чехословакии и Польши), и что невозможность дать оценку морального вреда не исключает установления денежной компенсации такого вреда в размере по усмотрению суда с учетом обстоятельств дела.⁹ Мнение о необходимости компенсации морального вреда также поддерживалось С.Н.

⁷ Покровский И.А. Указ.соч. С. 138-143.

⁸ См., например, Флейшиц Е.А. Указ.соч. С. 20-21. Вместе с тем, судебная практика была менее категорична. Существовал следующий подход: если моральный ущерб, нанесённый потерпевшему, мог быть ликвидирован или смягчен материально, то на ответчика возлагалась обязанность возмещения всех расходов, связанных с таким устранением вредных моральных последствий, независимо от обязанности возмещения чисто имущественного ущерба в зарплате, дополнительном питании, уходе и т.д. Так, судами удовлетворялись требования о возмещении расходов на косметическую операцию при обезображении лица, на покупку парика при скальпированной ране головы, перчаток для протезов на руки, телевизора для лица, не способного двигаться. (См., например:Майданик Л. Право потерпевшего на возмещение дополнительных расходов // Советская юстиция. 1969. № 16. С. 23).

⁹ См.:Малеин Н.С. Возмещение вреда, причиненного личности. М.: Юрид. лит., 1965.С.28.

Братусем,¹⁰ А.М. Беляковой,¹¹ В.А. Тарховым,¹² Л.А.Майданик¹³ и некоторыми другими авторами.

Институт морального вреда, получивший закрепление в современном гражданском законодательстве, в то же время находится ещё в состоянии дальнейшего развития.

Моральный вред в ч.1 ст.171 ГК РФ определен в смысле нравственных и физических страданий.

Н.С.Малеиным моральный вред определен как неимущественный вред, выражающийся в причинении потерпевшему нравственных или физических страданий.¹⁴

По мнению М.Я.Шиминовой, моральный вред - это нематериальный вред, как правило, возникающий при повреждении здоровья или причинении смерти гражданину и выражающийся в нравственных страданиях.¹⁵

К.Б.Ярошенко считает, что не всегда неимущественный вред есть моральный вред. Только нравственное страдание может укладываться в понятие морального вреда.¹⁶

По мнению А.М.Беляковой, моральный вред - это вред, выражающийся не только в нравственных страданиях и переживаниях, но также в ограничении возможности лица активно участвовать в жизни, свободно передвигаться из-за ампутации ног.¹⁷

Моральный вред Ш.М. Менглиевым определяется как связанное с личностью гражданина особое внутреннее напряженное психическое

¹⁰ См.:Братусь С.Н. Указ. соч. С. 202.

¹¹ См.:Белякова А.М. Имущественная ответственность за причинение вреда. С. 10.

¹² См.:Тархов В.А. Ответственность по советскому гражданскому праву. С. 23.

¹³ См.:Майданик Л.А. Материальная ответственность за повреждение здоровья. М.:Юрид. лит., 1968.С.15-17.

¹⁴См.: Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. М.: Наука, 1981. С.63; Он же.Охрана прав личности Советским законодательством. М.: Наука, 1985. С.73.

¹⁵ См.: Шиминова М.Я. Компенсация вреда гражданам. Гражданско-правовое регулирование. М.: Наука, 1979. С.39.

¹⁶ См.:Ярошенко К.Б. Нематериальный вред в деликтных обязательствах //Проблемы совершенствования советского законодательства: Труды. Вып. 29. М., 1984.С.154.

¹⁷ См.: Белякова А.М. Имущественная ответственность за причинение вреда. М.: Юрид. лит., 1979.С. 10.

состояние, выражающееся в нравственном страдании, вызванном правонарушением.¹⁸

Р.Н.Мамырбаев под моральным вредом понимает нравственные и физические страдания, испытываемые гражданином в результате противоправного нарушения, умаления или лишения принадлежащих ему неимущественных прав и благ.¹⁹

«Причинение морального вреда означает такое нарушение субъективных прав гражданина, которое умалает его честь, достоинство в глазах других лиц, дискредитирует его и причиняет нравственные или физические страдания», - пишет А. Э.Колиева.²⁰

Моральный вред иногда рассматривают как нарушение нормальных жизненных связей потерпевшего.²¹

Следует обратить внимание на нетождественность понятий «физические страдания» и «физический вред» или «вред здоровью».

А.М.Эрделевский пишет: «Физический (органический) вред - это вред материальный с естественнонаучной точки зрения и вместе с тем неимущественный; негативные изменения происходят в организме (т.е. в материальной сфере потерпевшего) под влиянием определенных внешних воздействий.²²

Физический вред может быть устранен оказанием медицинской помощи, оплатой лечения, ухода и восстановительного курса, которые прошел потерпевший, оплатой лекарственных средств, в виде возмещения потерпевшему материальных расходов на лечение, восстановление здоровья. Кроме того, возможно предоставление

¹⁸ См.: Менглиев Ш. Там же. С.3; Он же. Возмещение морального вреда. Душанбе, 1998.С.43-44.

¹⁹См.:Мамырбаев Р.Н. Личные неимущественные права: проблемы компенсации морального вреда//Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений), Алматы, 25-26 сентября 2003г. /Отв.ред. М.К.Сулейменов. С.308.

²⁰Колиева А.Э. Ответственность за вред, причиненный актами правоохранительных органов и суда (гражданско-правовой аспект) :Дисс. ... канд. юрид. наук. Владикавказ, 2007.С.51.

²¹См.: Смирнов В. Т., Собчак А. А. Общее учение о деликтных обязательствах в советском гражданском праве.С.60-63.

²²Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики. М.: БЕК, 2000. С. 13; Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда в России и за рубежом. М., 1997. С.8.

материальной компенсации за причиненные физические страдания в размере, оговоренном с потерпевшим, и т.д.²³

Физические страдания выражаются в причинении лицу телесных повреждений, расстройства здоровья, физических страданий, боли и т.д. Как правило, причинение физического вреда сопровождается нравственными страданиями, поэтому правомерно говорить о физических и нравственных страданиях, как о составляющих морального вреда.²⁴

Некоторые авторы считают, что в понятие «моральный вред» нельзя вкладывать и нравственные, и физические страдания, поскольку эти понятия относятся к разным категориям.²⁵ Физическое страдание, - пишет Ш.М.Менглиев, - это, скорее всего, связано с причинением боли человеку (побои, истязания, причинение телесных повреждений и т.д.), тогда как моральное страдание тесно связано с особым психическим состоянием (подавленность, переживание, чувство унижения, оскорбленности. т.д.), вызванным противоправным действием.²⁶

И в этом авторы абсолютно правы. Физические (органические) страдания сами являются результатом физического (органического) вреда, а не так называемого морального вреда.

На наш взгляд, целесообразно использовать понятие «моральный вред» в случаях, когда речь идёт об опорочении чести, достоинства и доброго имени физического лица, в том числе физического лица-предпринимателя, а при умалении, например, таких его качеств, как профессионализм, компетентность, благонадёжность и т.д., более приемлемым и уместным представляется использование понятий «душевный вред» или

²³См.: Колиева А.Э. Ответственность за вред, причиненный актами правоохранительных органов и суда (гражданско-правовой аспект) :Дисс. ... канд. юрид. наук. С.54.

²⁴См.:Алмазова Т.А. Возмещение ущерба, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда :Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001. С.107.

²⁵ См.: Ярошенко К.Б. Жизнь и здоровье под охраной закона //Гражданско-правовая защита. С.52.

²⁶ См.:Менглиев Ш. Понятие морального вреда //Законность-основа правового государства. С.32.

«психический вред», которые являются более ёмкими понятиями, чем понятие «моральный вред».

Суть компенсации душевного (морального) вреда состоит, с одной стороны, в максимальном смягчении тяжести душевной и моральной травмы, душевных нравственных страданий, тем самым, в способствовании более полной защите интересов личности, а с другой – в оказании воспитательного воздействия на причинителя вреда, возложении именно на него, в первую очередь, бремени тех издержек, которые несет потерпевший. Поэтому обязанность причинителя вреда по возмещению душевного (морального) вреда следует рассматривать в качестве внедоговорной гражданско-правовой ответственности. При этом денежная сумма компенсируется потерпевшему, а не взыскивается в доход государства.

Согласно ст. 1115 ГК РТ размер компенсации морального (душевного) вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных гражданину физических и душевных (нравственных) страданий, а также степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда.

При определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. Характер физических и нравственных (душевных) страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств причинения такого вреда и индивидуальных особенностей потерпевшего.

Применительно к Республике Казахстан, по мнению Р.Н. Мамырбаева, было бы целесообразным законодательно установить конкретный размер компенсации так называемого морального вреда в денежной форме в соответствии со ст. 22 Закона «О реабилитации жертв массовых политических репрессий» в размере трёх четвертей месячного расчетного показателя, установленного законодательством Республики Казахстан, на момент обращения реабилитированного в органы

социальной защиты населения, за каждый месяц лишения свободы, но не более 100 установленных законом минимальных расчетных показателей.²⁷

Подобный подход, действительно, может «упростить» работу судебных органов, но не ясно, будет ли он отвечать существу компенсации душевного вреда? Представляется, что нет. Размер компенсации душевного (морального) вреда нельзя исчислять «по шаблону», поскольку, во-первых, это противоречит гражданскому законодательству (ст. 1115 ГК РТ), и, во-вторых, он не учитывал бы индивидуальных особенностей потерпевшего. Таким образом, размер компенсации душевного вреда не может быть определён ни в зависимости от среднего заработка за 10 лет, ни с учетом минимальных расчетных показателей.

Неоднозначное отношение к себе вызывают положения ст.171 ГК РТ и ч.1 ст.1116 ГК РТ, в соответствии с которыми компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме.

Не исключая возможность компенсации морального (душевного) вреда в иной форме, эквивалентной определенной денежной суммой, Ю.Н.Андреев пишет: «Такая форма компенсации может быть произведена, например, при замене денежного взыскания натуральным возмещением (имуществом, услугой, работой) в порядке исполнительного производства при изменении порядка и способа исполнения решения или в рамках мирового соглашения между сторонами в период рассмотрения гражданского дела по существу. Натуральной формой компенсации морального вреда может являться передача (взамен денег) какого-либо равноценного имущества, совершение действий, оказание услуг, направленных на сглаживание причиненных физических (нравственных) страданий (переживаний), например, передача причинителем вреда потерпевшему своего автомобиля, своей мебели в собственность в счёт причинённого морального вреда, уход за потерпевшим

²⁷См.: Мамырбаев Р.Н. Личные неимущественные права: проблемы компенсации морального вреда //Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 25-26 сентября 2003г. /Отв.ред. М.К.Сулейменов.С.309.

за счёт денежных средств виновного и т.ч. В то же время суд не может по своей инициативе или по инициативе истца в одностороннем порядке определить иную форму компенсации морального вреда, кроме денежной».²⁸

Исходя из этого, предлагаем изложить ч.1 ст.1116 ГК РФ, гласящую, что «моральный вред возмещается в денежной форме», в следующей редакции: «моральный вред возмещается в денежной форме, если иная форма его возмещения не оговорена соглашением сторон».

Думается, что некорректность использования понятий «моральный вред», «нравственный вред», «душевный вред», «психический вред» по отношению к юридическому лицу, в том числе коммерческому, во все не должна означать отрицание за ним права на возмещение причиненного ему неимущественного вреда вследствие запятнания его деловой репутации и /или имиджа, незаконными актами государственных органов, органов местного самоуправления, а также их должностных лиц.

Практические примеры взыскания компенсации неимущественного вреда в пользу юридических лиц связаны в первую очередь с умалением чести, репутации, изображения, имиджа, образа, престижа организаций; ущербом «доверию»; вредом праву на наименование и праву на «существование»; нарушением частной сферы, «самобытности», «идентичности», «личности» юридического лица.²⁹

За причинение неимущественного вреда предусмотрена также неимущественная (нематериальная) ответственность государства, заключающаяся в признании государством факта совершения государственным органом, органом местного самоуправления или их должностным лицом правонарушения (издания незаконного акта), что очень важно для восстановления нормального эмоционально чувствительного состояния потерпевшего.

²⁸ Андреев Ю.Н. Участие государства в гражданско-правовых отношениях. С.277.

²⁹ См.:Гаврилов Е. Компенсация неимущественного вреда юридическим лицам: опыт Италии, а также Европейского Суда по правам человека по «итальянским» делам и его использование в России //Хозяйство и право.М.,2012.№3. С.100.

Литература:

1. Sara Cimino. Danni patrimonial e non patrimonial alle persone giuridiche e modalita della relative quantificazione.-URL www.diritto.it/articoli/civile/cimino_1.html (16.02.2012).
2. Гаврилов Е. Компенсация неимущественного вреда юридическим лицам: опыт Италии, а также Европейского Суда по правам человека по «итальянским» делам и его использование в России //Хозяйство право.М.,2012. №3.
3. Павлова О.П. Понятие неимущественного вреда как условие ответственности по советскому гражданскому праву // О роли юридической ответственности в условиях ускорения социально-экономического развития. Труды по правоведению. Тарту, 1987.
4. Малеин Н.С. Возмещение вреда, причиненного личности. М.: Юрид. лит., 1965.
5. Майданик Л.А. Материальная ответственность за повреждение здоровья. М.:Юрид. лит., 1968.
6. Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. М.: Наука, 1981.
7. Шиминова М.Я. Компенсация вреда гражданам. Гражданско-правовое регулирование. М.: Наука, 1979.
8. Ярошенко К.Б. Нематериальный вред в деликтных обязательствах //Проблемы совершенствования советского законодательства: Труды. Вып. 29. М., 1984.
9. Белякова А.М. Имущественная ответственность за причинение вреда. М.: Юрид. лит., 1979.
10. Мамырбаев Р.Н. Личные неимущественные права: проблемы компенсации морального вреда//Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений), Алматы, 25-26 сентября 2003г. /Отв.ред. М.К.Сулейменов.

11. Колиева А.Э. Ответственность за вред, причиненный актами правоохранительных органов и суда (гражданско-правовой аспект) :Дисс. ... канд. юрид. наук. Владикавказ, 2007.

12. Смирнов В. Т., Собчак А. А. Общее учение о деликтных обязательствах в советском гражданском праве.

13. Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики. М.: БЕК, 2000. С. 13; Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда в России и за рубежом. М., 1997.

14. Колиева А.Э. Ответственность за вред, причиненный актами правоохранительных органов и суда (гражданско-правовой аспект) :Дисс. ... канд. юрид. наук.

15. Алмазова Т.А. Возмещение ущерба, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда :Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2001.

16. Ярошенко К.Б. Жизнь и здоровье под охраной закона //Гражданско-правовая защита.

17. Менглиев Ш. Понятие морального вреда //Законность-основа правового государства.

18. Мамырбаев Р.Н. Личные неимущественные права: проблемы компенсации морального вреда //Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 25-26 сентября 2003г. /Отв.ред. М.К.Сулейменов.

Мирзоев П.З.

ФИШУРДА

Чуброни зарари ғайримоддӣ ҳамчун шакли амалӣ ҷавобгарии ғайришартномавии давлат барои зарари ба соҳибкорон расонида

Дар мақолаи мазкур муаллиф ақидаҳои олимон ва асосҳои қонунгузориро оид ба ҷаброни зарари ғайримоддӣ ҳамчун шакли амалӣ ҷавобгарии ғайришартномавии давлат барои зарари ба соҳибкорон расонида таҳлил намуда, пешниҳодҳои илмӣ ва амалиро барои мукамалгардони қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон дар ин самт пешкаш кардааст.

Мирзоев П. З.

Аннотация

Компенсация неимущественного вреда, как форма реализации внедоговорной ответственности государства за вред, причиненный предпринимателям

В данной статье автором анализировано научные мнения и законодательные основы компенсации неимущественного вреда, как форма реализации внедоговорной ответственности государства за вред, причиненный предпринимателям. Предлагается научные и практические предложения для совершенствования законодательства Республики Таджикистан в данной сфере.

Mirzoev P.Z.

The summary

Compensation of non-pecuniary damage as a form of non-contractual liability of the state for damage caused to businesses

In this paper, the author analyzed so scientific opinion and the legislative framework compensation non-pecuniary damage as a form of non-contractual liability of the state for damage caused to entrepreneurs. It is proposed that scientific and practical suggestions for improving the legislation of the Republic of Tajikistan in the field.

Особенности правоотношений, возникающее при осуществлении права граждан на водопользование

Калидвожаҳо: об, истифодабарии об, ҳуқуқи обистифодабарӣ, ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодаи об, муносибатҳои обӣ

Ключевые слова: вода, водопользование, права на водопользование, право граждан на водопользование, водные отношения

Keywords: water, water use, right of water use, citizen rights on water use, water relations

Вода - огромная ценность, национальное достояние. Вода всегда оказывала существенное влияние на формирование человеческой культуры и развитие цивилизации и значительно больше, чем другие природные ресурсы. Все виды активной и пассивной деятельности людей осуществляются всегда на том месте, где есть питьевая вода (подземные воды на поверхности в виде родников). Вода может быть использована также в трудовой деятельности человека. В научной литературе бытует мнение о том, что вода, к которой приложен человеческий труд, становится товаром независимо от ее взаимосвязи с природной средой и как пример приводятся водохранилища и каналы. Воду в них, якобы, нельзя считать природным объектом, а следует рассматривать как товар, созданный трудом человека.¹

Для обсуждения некоторых аспектов указанной проблемы нужно определять понятие водопользование, права водопользования, права граждан на водопользования, водные отношения.

По отношению к многочисленным и разнообразным общественным отношениям, возникающим в процессе использования природных запасов воды, понятие "водопользование" выступает как

*Ассистент кафедры гражданского права юридического ф-та ТНУ

¹См.: Ерофеев Б.В. Экологическое право. М., «Высшая школа», 1992, С.289.

одно собирательное, обобщающее понятие. Но не все случаи пользования водой юридически признаются водопользованием. Отмечается, что водопользованием признается пользование водами, состоящими в собственности государства.²

Правовая характеристика понятия "водопользование" требует рассмотрения вопроса о том, являются ли водопользованием добыча полезных ископаемых со дна водоемов, прокладка и эксплуатация трубопроводов, линий связи, электропередач и других коммуникаций. Очевидно, что такие действия оказывают существенное влияние на состояние водных объектов, создают угрозу загрязнения или истощения водоемов, а потому нуждаются в правовом регулировании с точки зрения водного законодательства. В связи с существенным влиянием на водные объекты добычи полезных ископаемых, прокладкой и эксплуатацией коммуникаций, буровых, строительных, взрывных и других работ законодательством предусмотрено, что вся эта деятельность может производиться только по согласованию с органами по регулированию использования и охраны вод и другими органами в соответствии с законодательством. Наряду с указанными видами работ на практике широко распространено пользование водными объектами как эстетическими средствами - отдых у моря и т.д. Такие действия не считаются водопользованием, так как не оказывают воздействия на состояние водных объектов и не затрагивают условий водопользования других объектов. Однако постепенно, по мере того, как усиливается влияние тех или иных действий на состояние водоемов и условия пользования ими, эти действия в правовом отношении признаются водопользованием. Таковыми является купание людей в водоемах, простейший водозабор для бытовых нужд, водопой скота, плавание на лодках и т.п. Все это уже водопользование, которое, правда, не нуждается еще в подробной законодательной

² Петров В.В. Природно-ресурсное право и правовая охрана окружающей среды. М., «Юридическая литература», 1988. С.242.

регламентации, но занимает определенное место среди других видов водопользования. Фактическое пользование водой лишь тогда признается водопользованием, когда оно характеризуется следующими признаками:

1) использование природных запасов воды, состоящих в собственности государства;

2) использование самого вещества воды, а также поверхности водоемов или водной среды для удовлетворения дозволенных законом нужд и потребностей;

3) использование таким способом, при котором происходит какое-либо воздействие на состояние водных объектов, либо затрагиваются условия водопользования других объектов.

В соответствии с ст. 13 Конституции Республики Таджикистан (РТ) и ч. 1 ст. 239 ГК РТ воды, прежде всего являются собственностью государства и предоставляются только в пользование. Следовательно, любое использование вод в РТ осуществляется только при сохранении за государством права собственности на них. Использование вод не может осуществляться ни путем передачи их в собственность граждан, общественных организаций или иностранных субъектов, ни путем передачи вод в оперативное управление государственным предприятиям, организациям или учреждениям. Все субъекты права, кроме государства могут владеть водами только на правах пользователей.

В отношениях по использованию вод право на водопользование выступает как правовой титул, юридическое основание, показывающее правомерность пользования водным объектом со стороны того или иного субъекта хозяйствования. Данное право можно рассматривать в объективном и в субъективном смысле. Право на водопользование в объективном смысле - как систему правовых норм, регулирующих использование водных объектов. Право на водопользование в субъективном смысле - как совокупность прав и обязанностей субъектов

водного права, возникающих в связи с использованием водных объектов.³

Право на водопользование регулирует, прежде всего, отношение между государством как субъектом права государственной собственности на воды и отдельными субъектами хозяйствования, пользующимися водами. Это право опосредствует отношения между различными водопользователями с одной стороны и всеми другими водопользователями и собственником вод - с другой.

Специфическая особенность права на водопользование состоит в том, что его происхождение обусловлено правом государственной собственности на воды и что пользование тем или иным водным объектом всегда осуществляется под эгидой права государственной собственности на воды.

По вопросу прав граждан на водопользование необходимо отметить, что данное право граждан подлежит рассмотрению как субъективное право, так как право граждан на водопользование является одним из субъективных прав граждан. Субъективное право – это норма возможной разрешенной реализации правообладателя своих полномочий в природопользовании. В связи с данным понятием право граждан на водопользование можно охарактеризовать следующим образом. «Право граждан на водопользование – это субъективное право определенного физического лица на использование водными объектами для потребительских и производственных нужд». В реализации указанного гражданского права важным и основным условием считается желание самого гражданина. Право граждан на водопользование можно охарактеризовать некую юридическую возможность по удовлетворению жизненно важных потребностей. Отношения, возникающие осуществлением права граждан на водопользование выражает воздействия человека на экосистему. Кроме этого, реализация данного

³ www.txtb.ru/31/30.html (дата доступа 06.05.2013).

права гражданина зависит от самого человека и разумности его потребностей. Гражданин реализует это право для удовлетворения своих интересов (потребностей). Потребности возникают в виде удовлетворения личных, сельскохозяйственных, производственных, потребительских потребностей и др. Следовательно, возникает необходимость в реализации этого права гражданином.

В Водном кодексе РФ нормы относительно понятия водных отношений конкретно не урегулированы. Независимо от этого, водные отношения можно анализировать следующим образом. Водные отношения это отношения с сфере пользования и охраны водных объектов. Отношения, которые возникают в процессе водопользования, должны именоваться как водные правоотношения, так как при водопользовании реализуется предписания нормативно - правовых актов. Водные правоотношения можно разделить на два больших вида. Первый вид это водные правоотношения, возникающие на основании договоров между гражданами – водопользователями и водоснабжающей организацией. Второй вид это водные правоотношения, возникающие при передаче водных объектов на основании разрешения уполномоченного на то органа.

Относительно связи водных правоотношений с другими видами правоотношений. Из источников следует, что водные правоотношения тесно связаны с правоотношениями по использованию и охране земель, лесов, животного мира, водных биоресурсов, недр.⁴ Несмотря на это обстоятельство, регулирование возникших отношений в процессе водопользования, регулируется специальным законодательством, то есть водным законодательством, а в отношениях гражданско – правового характера реализуются предписания гражданского законодательства. При этом, правоотношения возникшие при использовании и охране

⁴Комментарий к Водному кодексу Российской Федерации (постатейный) / С.А. Боголюбов, Г.А. Волков, Д.О. Сиваков; отв. ред. С.А. Боголюбов. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2010. С. 23.

земель, лесов, животного мира, водных биоресурсов, недр, регулируются природоресурсном законодательством. Анализируемые нами отношения, включают в себя только водные правоотношения на основании договоров между гражданами водопользователями и водоснабжающей организацией. В процессе анализа водных правоотношений, можно определить несколько их свойств. Одним из свойств, возникающих в процессе реализации права граждан на водопользование, является возмездность такого рода водных отношений. То есть гражданин, реализуя свое субъективное право, за потребление воды обязано платит определенную сумму. В г. Душанбе оплата за воду осуществляется по установленному прейскуранту Антимонопольной службы при Правительстве РТ.⁵ Оплата производится в национальной валюте - сомони.

Гражданин при реализации своего субъективного права состоит в договорных отношениях с определенным коммерческим юридическим лицом. То есть, в отношении, возникающих между гражданином водопользователем и водоснабжающей организацией, относятся к группе договорных отношений и между сторонами подразумевается равное и автономные отношения. Данное обстоятельство также можно считать одним из свойств отношений в реализации права гражданина на водопользование.

Отношения, возникшие в процессе реализации права граждан на водопользование, имеют также целевой характер. То есть пользование водными объектами осуществляется с определенной целью. Водные объекты могут предоставляться в пользование для одной и нескольких целей. Например, в целях удовлетворения питьевых, хозяйственно – бытовых и иных нужд, лечебных, курортных, оздоровительных и других нужд населения, а также сельскохозяйственных, промышленных и для нужд гидроэнергетики, для нужд водного и воздушного транспорта,

⁵См.: Распоряжение Антимонопольной службы при Правительстве РТ, №101 от 22.09.2011 г.

рыбного хозяйства, охотничьего хозяйства, для нужд заповедников, для сброса сточных вод, для противопожарных нужд, ликвидации чрезвычайных и иных подобных ситуаций.

Нужно отметить, что в ходе реализации права граждан на водопользование возникает также и гражданско – правовые отношения. В этих отношениях важным является определение срока водопользования. Для определения срока, прежде всего, необходимо учитывать направление водопользования. То есть, в каких целях будет использоваться вода. Например, при использовании воды по договору в сельскохозяйственных целях такое отношение можно считать краткосрочными, так как охватывает один определенный сезон. Использование воды по договору для личного употребления (в многоэтажных домах) считается долгосрочным. Из этого следует, что цель водопользования, определяет свойства краткосрочности и долгосрочности отношений по водопользованию. Эти отношения, охватывают определенное время либо определенный сезон, поэтому считаются краткосрочными отношениями. Как было уже отмечено, водопользование в сельскохозяйственных целях относится к данной группе отношений. Отношения, имеющие характер продолжительности, считаются долгосрочными отношениями. Следовательно, отношения по водопользованию как гражданско - правовое отношение относится к краткосрочным и к долгосрочным отношениям. Эти отношения, исходя из определенных обстоятельств, имеют свойство краткосрочности и долгосрочности, как было выше уже отмечено.

Как уже было отмечено, право граждан на водопользование имеет тесную связь с субъективным правом. Конечно, связь права граждан на водопользование с субъективным правом очевидна по следующим свойствам:

1. Правом граждан на водопользование – норма возможного действия гражданина правообладателя. То есть данное право граждан имеет свой круг распространения и не может быть безграничным. В

отношении прав граждан на водопользование использование термин неограниченный указывает на то, что граждане при реализации своих прав должны учитывать, что вода является собственностью государства. Данное свойство также обозначает, что граждане при реализации своего права должны соблюдать общее требование по осуществлению гражданских прав. Осуществление этих прав не должно никоим образом нарушать субъективные права других лиц и не наносить вреда природе.

2. Право граждан на водопользование - связано со свободой усмотрения каждого гражданина. Это означает то, что при реализации своих прав на водопользование граждане являются внимательными.

3. Право граждан на водопользование – один из способов удовлетворения определенных интересов субъекта. Субъект – гражданин заинтересован в реализации данного своего права. Однако интересы гражданина должны быть разумными и соответствовать благим намерениям по охране водных ресурсов. Это означает, что при реализации своих интересов каждый гражданин не должен оставлять без внимания интересы общества и государства. Одним словом право граждан на водопользование реализуется в личных, общественных и государственных интересах.

4. Право граждан на использование воды - как и субъективное право состоит из трех полномочий:

- а) полномочие на осуществление возможных действий (использование воды и водных объектов);
- б) полномочие требовать (требование о не нарушении прав, требование на создание благоприятных условий для реализации прав, требование возмещения ущерба);
- в) полномочие предъявления иска, то есть обращения в соответствующий суд с требованием по обеспечению прав (например, иск в суд о восстановлении интересов нарушенных в процессе осуществления своего права на водопользование, которое может выражаться в виде требований о возмещении ущерба).

Литература:

1. Петров В.В. Природно – ресурсное право и правовая охрана окружающей среды. М., «Юридическая литература», 1988.
2. Ерофеев Б.В. Экологическое право. М., «Высшая школа», 1992.
3. Калинин И. Б. Правовое регулирование ресурсопользования. – Томск : Изд-во Научно-технической литературы, 2001.
4. Комментарий к Водному кодексу Российской Федерации (постатейный) / С.А. Боголюбов, Г.А. Волков, Д.О. Сиваков; отв. ред. С.А. Боголюбов. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2010.

Саидов Ҳ.М.

Хусусияти муносибатҳои ҳуқуқие, ки ҳангоми татбиқи ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодаи об ба вучуд меояд

Дар мақола хусусиятҳои муносибатҳои, ки дар чараёни амалишавии ҳуқуқи шаҳрвандон ба истифодабарии об ба вучуд меояд, таҳлил шудааст. Баъзе масъалаҳои танзими граждани-ҳуқуқии муносибатҳои мазкур баррасӣ гардидаанд.

Саидов Х. М.

Аннотация

Особенности правоотношений, возникающее при осуществлении права граждан на водопользование

В данной статье рассматриваются особенности отношений по осуществлению права граждан на водопользование. Исследовано некоторые проблемы гражданско-правового регулирования указанных отношений.

Saidov H. M.

The summary

Features of legal relations on the public's right to water use

In the article are analyzed the characters of the relations of implementation of citizen right which occur during water use. Some of civil right issue relations have been considered.

V. ТАФСИР

V. КОММЕНТАРИЙ

Ғаюров Ш. К., Нигораи Каримҷон*

ТАФСИРИ БОБИ 9 (УҲДАДОРИИ АНДОЗ) – И КОДЕКСИ АНДОЗИ ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН

Моддаи 58. Уҳдадории андоз

1. Уҳдадории андоз ин уҳдадории андозсупоранда дар назди давлат мебошад, ки мутобиқи қонунгузории андози Ҷумҳурии Тоҷикистон ба миён омада, тибқи он андозсупоранда уҳдадор аст ба бучет андозҳо, ҷаримаҳо ва ғоизҳоро супорад.

2. Давлат дар шахси мақомоти андоз ҳуқуқ дорад аз андозсупоранда иҷрои уҳдадории андозиашро дар ҳаҷми пурра талаб намояд ва дар ҳолати иҷро накардан ё ба таври дахлдор иҷро накардани уҳдадориҳои андоз, тибқи тартиби муайяннамудаи Кодекси мазкур чораҳои назорати андоз ва (ё) ситонидани маҷбурии андозҳоро татбиқ намояд.

3. Асосҳо барои ба миён омадан, тағйир ёфтани ё қатъ гардидани уҳдадориҳои андоз, инчунин тартиб ва шартҳои иҷрои уҳдадории андозро Кодекси мазкур ва (ё) дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон муайян менамоянд.

4. Уҳдадории андоз аз лаҳзаи пайдо шудани ҳолатҳое, ки пардохти андоз, ҷаримаҳои ҳисобшуда ва ғоизҳоро мутобиқи талаботи қонунгузории андози Ҷумҳурии Тоҷикистон пешбинӣ менамоянд, ба зиммаи андозсупоранда вогузор карда мешавад.

Тафсир. Дар ин модда мафҳум, хусусиятҳои маъмурӣ, асосҳои пайдоиш ва дигар унсурҳои асосии уҳдадории андоз муайян шудааст. Аз мафҳуми зикршуда бармеояд, ки уҳдадории андоз яке аз воситаҳои

*Муд. каф. ҳуқуқи гражданинӣ ф -ти ҳуқуқшиносии ДМТ, доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор

*Мутахас. раёсати ҳамкорӣ байналмилалӣ ва андозбандии Кумитаи андози назди Ҳукумати ҶТ, аспиранти каф. ҳуқуқи гражданинӣ ф-ти ҳуқуқшиносии ДМТ (Ғоибона)

муҳими танзими муносибатҳои андоз буда, вазъи ҳуқуқи андозсупорандаро ифода менамояд. Барои он чунин хусусиятҳо хос аст:

– мутобиқи қонунгузори андоз ба вучуд меояд. Сухан дар бораи ҳолатҳои меравад, ки қ. 1 м. 2 КА. ҚТ муқаррар намудааст;

– амали ҳатмии яктарафа буда, бо пардохтани андоз, ҷаримаҳои ҳисобшуда ва ғоизҳои мутобиқи талаботи қонунгузори андози ҚТ пешбинишуда амалӣ мешавад. Чунин амал иҷрои қореро мефаҳмонад, ки аз маънои этимологии уҳда дар забони тоҷикӣ бармеояд.¹

– муносибати омиронро оид ба пардохти андозҳо, ҷаримаҳо ва ғоизҳо ба бучети давлат танзим менамояд. Бинобар ин П. З. Мирзоев ҳангоми таҳлили уҳдадори андоз қайд мекунад, ки «дар ўҳдадорӣ ҳама вақт ду тараф, яъне қарздиҳанда ва қарздор иштирок менамоянд. Маҳз дар байни ҳамин ду тараф, ҳуқуқ ва ўҳдадориҳои мутақобила ба вучуд меоянд».² Ба назари мо ҳама вақт ин ҳел нест. Дар татбиқи уҳдадори андоз усули ҳокимият ва тобеият истифода мешавад. Андозсупоранда худро бо давлат баробар ҳисобида наметавонад. Баъди супоридани андоз ва пардохтҳои ба он баробаркардашуда, вай наметавонад аз давлат ягон ҳел амали судмандро талаб намояд. Баръакс, тибқи қ. 2 моддаи тафсираванда давлат дар шахси мақомоти андоз ҳуқуқ дорад аз андозсупоранда иҷрои уҳдадори андозиашро дар ҳаҷми пурра талаб намояд ва дар ҳолати иҷро накардан ё ба таври дахлдор иҷро накардани уҳдадориҳои андоз, тибқи тартиби муайяннамуда ҷораҳои назорати андоз ва (ё) ситонидани маҷбурии андозҳо татбиқ намояд.

С. П. Ҳайтов менависад, ки бо инкишофи ҷамъияти шахрвандӣ ва инкишофи иқтисодии кишвар, муносибатҳои андоз тадриҷан ба муносибатҳои баробари давлат ва шахрвандон табдил меёбад.³ Ин андеша баҳснок аст. Дар ин ҳолат муносибатҳои андоз табиати омиронии худро тағйир намедихад. Давлат ҳамчун ташкилоти сиёсии дорои истиқлолияти миллӣ ва ҳокимияти оммавӣ андозро муқаррар менамояд, андозсупоранда бошад, бинобар аз пайдошудани объекти андоз уҳдадор мешавад, ки онро ҳатман пардохт намояд. Чунин муносибати нобаробари ҳуқуқи оммавӣ аз табиати худ андоз ва

¹ Ниг.; Фарҳанги тафсири забони тоҷикӣ. Иборат аз 2 ҷилд. Ҷилди II. О - Я/ Пажӯҳишгоҳи забон ва адабиёти ба номи Рудакӣ Академияи илмҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе: ҚММ «Ксероксленд» бо ҳамкориҳои интишороти «Сухангустар». Машҳад - Душанбе. 2008. С. 378.

² Ҳуқуқи андози Ҷумҳурии Тоҷикистон: васоити таълимӣ/ Зери назари номзоди илмҳои ҳуқуқ, дотсент Шонасридинов Н. Ш. Душанбе, 2012. С. 263.

³ Ниг.; Ҳайтов С. П. Становление и развитие налогового законодательства в Таджикистане (вторая половина XIX - начало XXI вв): автореф. дисс. на соискание учёной степ. канд. юрид. наук. Душанбе, 2011. С. 19.

ухдадории андозсупоранда бармеояд. Асиметрияи андоз чунин аст. Давлат ҳуқуқдор аст, андозсупоранда ухдадор. Чи тавре ки Н. П. Кучерявенко дуруст қайд менамояд, андозсупоранда гарчанде субъекти муносибатҳои ҳуқуқӣ бошад ҳам, аммо пеш аз ҳама дорои ухдадории андоз мебошад. Ин ҳолат доштани ҳуқуқҳои муайяни субъективиро ба монанди ҳуқуқ ба иттилооти андоз, ҳуқуқ ба имтиёзи андоз, ҳуқуқ ба арзу шикоят ва дигар имкониятҳоро инкор намекунад. Дар муносибати у бо давлат ҳуқуқҳои субъективиаши хусусияти вобастагӣ ба ухдадорӣ дорад.⁴

Муқарраротҳои қ. 3–4 моддаи мазкур ҳаволақунанда мебошанд. Аммо як чиз дар таҳлили ухдадории андоз дар ин модда муайян аст. Объекти андоз ба вучуд омад, давраи андоз оғоз меёбад ва бо пардохти пурра ва ё қисм ба қисм ухдадории андозсупоранда қатъ ва ё тағйир меёбад. Ба назари мо вобаста ба ҳолатҳои зикршуда ва нақши марказии андоз дар молияи давлат, ухдадории андозро бояд ба 2 намуд ҷудо намуд:

- ухдадории асосӣ;
- дигар ухдадориҳои андозсупоранда.

Ухдадории асосии андозсупоранда супоридани андоз ва пардохтҳое, ки қонун муайян намудааст (қ. 1 м. 45 Конституцияи ҚТ, м. 5, 7 ва 58 КА. ҚТ) мебошад. Дигар ухдадориҳои андозсупоранда дар м. 19 КА. ҚТ муқаррар шудаанд. Ба чунин тарз тасниф намудани ухдадории андоз аҳамияти назариявӣ ва амалӣ дорад, зеро ки барои дуруст дарк намудан ва босалоҳият татбиқ намудани меъёрҳои КА. ҚТ мусоидат менамояд.

Моддаи 59. Иҷрои ухдадориҳои андоз

1. Иҷрои ухдадориҳои андоз, новобаста ба мавҷудияти маблағҳои пулӣ дар суратҳисобҳои бонкӣ ва дигар молу мулкҳои андозсупоранда ҳатмӣ буда, аз пардохти маблағи андозҳои пардохтшаванда, ҷаримаҳо ва фоизҳои ҳисобшуда дар муҳлатҳои муқарраргардида иборат мебошад.

2. Иҷрои ухдадории андоз аз ҷониби андозсупоранда мустақилона амалӣ карда мешавад, агар дар Кодекси мазкур тартиби дигаре муқаррар нашуда бошад. Дар ҳолатҳои муайяннамудаи қонунгузории андоз иҷрои ухдадории андоз метавонад ба зиммаи агенти андоз ё дигар шахси ухдадор гузошта шавад. Бо қарори мақомоти дахлдори давлатӣ воҳидҳои сохтори он метавонанд ухдадории пардохти андозҳоро

⁴ Ниг.; Кучерявенко Н. П. Курс налогового права. В 6 т. Т. 2: Введение в теорию налогового права. Харьков: Легас, 2002 - 2007. С. 66.

мустақилона ичро намоянд. Дар ҳолате ки дар шаҳр (ноҳия) ду ва зиёда воҳидҳои алоҳидаи як шахси ҳуқуқӣ мавҷуд бошанд, иҷрои уҳдадорӣҳои андоз пас аз ҷониби шахси ҳуқуқӣ оғоҳ сохтани мақомоти андоз аз ҷониби шахси ҳуқуқӣ метавонад ба яке аз онҳо вогузор карда шавад.

3. Уҳдадорӣҳои андоз бояд аз ҷониби андозсупоранда тибқи тартиб ва дар муҳлатҳои, ки қонунгузорӣҳои андози Ҷумҳурии Тоҷикистон муқаррар намудааст, ба иҷро расонида шавад.

4. Андозсупоранда ҳуқуқ дорад уҳдадорӣҳои андозро пеш аз муҳлат иҷро намояд.

5. Ҳангоми пардохти андозҳо дар ҳуҷҷатҳои пардохтӣ аз ҷониби пулфиристонанда насаб, ном, ва номи падар (дар ҳолати мавҷуд будан) ё номи андозсупоранда, рақами мушаххаси вай, номгӯӣҳои андози пардохтшаванда ва давраи андоз нишон дода мешаванд.

6. Уҳдадорӣҳои андозсупоранда оид ба пардохти андоз, ки агенти андоз иҷро менамояд, аз рӯзи нигоҳ доштан ва ба бучет пардохт намудани андоз иҷрошуда ҳисобида мешавад.

7. Уҳдадорӣҳои андоз оид ба пардохти андозҳо, ҷаримаҳо ва (ё) фоизҳо метавонад бо роҳи баҳисобгирии андоз тибқи тартиби муқаррарнамудаи моддаи 69 Кодекси мазкур иҷро карда шавад. Дар ҳолати напардохтан ё пардохти нопурраи андозҳо дар муҳлатҳои муқарраршуда ситонидани андоз бо тартиби пешбининамудаи Кодекси мазкур анҷом дода мешавад.

8. Дар ҳолатҳои пешбининамудаи Кодекси мазкур уҳдадорӣ оид ба ҳисоб кардани маблағи намудҳои алоҳидаи андозҳо метавонад ба мақомоти андоз ва мақомоти ваколатдор вогузор карда шавад.

9. Муҳлатҳои иҷрои уҳдадорӣҳои андоз бо Кодекси мазкур муқаррар карда мешаванд. Ҳамзамон ҷараёни муҳлати муқаррарнамудаи Кодекси мазкур аз рӯзи минбаъдаи баъд аз фаро расидани ҳодисаи воқеӣ ё амали ҳуқуқӣ, ки оғози муҳлати иҷрои уҳдадорӣҳои андоз бо он муайян шудааст, оғоз мешавад. Муҳлат дар лаҳзаи ба итмомрасии рӯзи охирини давраи муқаррарнамудаи Кодекси мазкур ба охир мерасад. Агар рӯзи охирини муҳлат ба рӯзи ғайриқорӣ рост ояд, пас муҳлат дар лаҳзаи ба итмомрасии рӯзи минбаъдаи қорӣ ба охир мерасад.

10. Уҳдадорӣҳои андози шахси ҳуқуқӣ дар ҳолатҳои муайяннамудаи Кодекси мазкур бояд аз ҷониби воҳиди алоҳидаи вай иҷро карда шавад.

11. Иҷрои уҳдадорӣҳои андоз дар ҳолати муфлисшавии андозсупоранда мутобиқи қонунгузорӣҳои граждании Ҷумҳурии Тоҷикистон ва қонунгузорӣ дар бораи муфлисшавӣ амалӣ карда мешавад.

Тафсир. Дар ин модда моҳияти ҳуқуқии иҷрои уҳдадории андоз ва принципҳои он ифода ёфтааст. Иҷрои ин уҳдадорӣ маънои пардохти пулии андози ҳисобкардашуда, ҷарима ва ғоизҳои ба ин муносибат алоқамандро дорад, ки дар бучети ҷумҳуриявӣ ва ё маҳаллӣ ҷамъ карда мешаванд. Уҳдабароӣ дар ин муносибати байни тарафҳои муайян бояд бо риояи принципҳои зерин амалӣ шавад:

– ҳатмӣ будани иҷро. Андозсупоранда новобаста аз сохти молиявии хоҷагидориаш бояд андоз, ҷарима ва ғоизҳои ҳисобкардашударо супорад;

– иҷрои ин уҳдадорӣ ҳамчун қоида бояд бевосита аз ҷониби андозсупоранда анҷом дода шавад. Ҳамзамон мувофиқи м. 20 КА. ҚТ андозсупоранда метавонад аз хизмати намоянда ва ё вакил истифода намояд. Дар ин муносибат андозсупоранда (вакилкунанда), вакил ва давлат (шахси сеюм), ки ба воситаи вакил байни у ва вакилкунанда иҷрои уҳдадории андоз таъмин карда мешавад. Намояндагӣ дар муносибатҳои андоз чунин муносибати ҳуқуқие мебошад, ки мувофиқи он як шахс (вакил) дар асоси ваколатҳои дар ваколатнома, қонун, санади мақомоти давлатӣ ё худидоракунии маҳаллӣ пешбинишуда аз ном ба манфиати андозсупоранда амали ҳуқуқиеро анҷом медиҳад (эълomia андоз месупорад, арзу шикоят мекунад, андозро ба бучети дахлдор месупорад ва ғайра), ки боиси пайдоиш, тағйирёбӣ ва қатъшудани уҳдадории андоз мегардад.

Дар муносибати байни андозсупоранда ва давлат инчунин агенти андоз иштирок мекунад. Вай вакили андозсупоранда ё вакили давлат нест. Шахсе мебошад, ки мутобиқи м. 13 КА. ҚТ вазифаи ҳисоб намудани андоз, аз андозсупоранда ё аз манбаи пардохт нигоҳ доштан ва ба бучети дахлдор гузаронидани он гузошта шудааст.

Иҷрои ин уҳдадорӣ метавонад аз ҷониби воҳидҳои сохтори шахси ҳуқуқӣ анҷом дода шавад. Чи тавре ки аз қ. 2 моддаи тафсиршаванда бармеояд, агар дар шаҳр (ноҳия) ду ва зиёда воҳидҳои алоҳидаи як шахси ҳуқуқӣ мавҷуд бошанд, иҷрои уҳдадориҳои андоз пас аз ҷониби шахси ҳуқуқӣ огоҳ сохтани мақомоти андоз аз ҷониби шахси ҳуқуқӣ метавонад ба яке аз онҳо вогузор карда шавад;

– иҷрои уҳдадорӣ бояд саривақтӣ бошад. Андозсупоранда ҳамон вақт уҳдабаро маҳсуб мешавад, агар муҳлати пардохти андоз ва дигар пардохтҳои ҳатмиро риоя намояд. Андозсупорандае, ки дар давоми зиёда аз 3 моҳи пай дар пай аз лаҳзаи ба миён омадани уҳдадорӣ сари вақт ва дар ҳаҷми пурра пешниҳод намудани ҳисоботи андоз ва ё

пардохти маблағи андоз ва ё пардохти қарзи эътирофшудаи андозро таъмин накардааст, шахси бемасъулият эътироф мегардад.

Ҳангоми пардохти андоз ва дигар пардохтҳои ҳатмӣ маълумотҳои идентификатсионии андозсупоранда бояд муайян карда шаванд. Сухан дар бораи он маълумотҳои меравад, ки дар қ. 5 ин модда зикр шудаанд.

Иҷрои дахлдори уҳдадории андозсупоранда аз лаҳзаи ба бучети дахлдор пардохт намудани андоз ва пардохти дигари ҳатмӣ ба вучуд меояд. Ҷойи чунин амалиёти муҳим толори хизматрасонии ташкилоти кредитӣ мебошад, ки уҳдадории хизматрасонии молияи давлатиро дорад. Дар ҳоли баръакс ноухдабароии андозсупоранда оқибатҳои ногувори ҷавобгарии маъмурӣ ва дар ҳоли мавҷуд будани таркиби ҷиноят ҷавобгарии ҷиноятиро ба вучуд меорад.

Андозсупоранда – шахси воқеӣ, дар сурате муфлис аз ҷониби суд эътироф карда мешавад, агар вай ҳамагуна уҳдадориҳои пулии худро дар муҳлати 3 моҳ аз лаҳзаи фаро расидани вақти иҷрои онҳо иҷро накарда бошад ва агар маблағи қарзӣ аз арзиши молумулки ба ӯ тааллуқдошта зиёд бошад. Андозсупоранда – шахси ҳуқуқӣ бошад, дар сурате муфлис эътироф мешавад, агар уҳдадориҳои қарзии вай дар муҳлати 3 моҳ аз лаҳзаи фаро расидани вақти иҷрои онҳо иҷро нашаванд ва агар маблағи умумии чунин уҳдадориҳо 10% сармои оинномавии онро ташкил диҳад. Муносибатҳои, ки аз муфлисшавӣ ба вучуд меояд асос, тартиб ва ҳайати махсуси субъектон дорад. Қарз аз рӯи андоз ва дигар пардохтҳои ҳатмӣ дар навбати чорум қонун карда мешавад. Дар ин ҷараён ба сифати даъвогар мақомоти андоз иштирок мекунад. Бо қарори суд талаби мақомоти андоз мумкин аст аз ҳисоби молумулки боқимондаи андозсупорандаи муфлис қонун гардонида шавад.

Моддаи 60. Иҷрои уҳдадории андоз ҳангоми барҳамдиҳии шахси ҳуқуқӣ

1. Муассиси (муассисони) шахси ҳуқуқӣ – резидент, мақомоти ваколатдори он ё суд дар давоми 5 рӯзи қарӣ аз рӯзи қабули қарор дар бораи барҳамдиҳӣ ба таври ҳатмӣ дар ин хусус ба мақомоти андози маҳалли ҷойгиршавиаш хабар медиҳанд.

2. Шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда дар давоми 3 рӯзи қарӣ аз рӯзи тасдиқ намудани тавозуни фосилавии барҳамдиҳиаш ба мақомоти андози маҳалли ҷойгиршавиаш дар як вақт ариза дар бораи гузаронидани санҷиши маҷмӯии андоз ва ҳисоботи андозии барҳамдиҳӣ пешниҳод мекунад.

3. Ҳисоботи андози барҳамдиҳӣ аз рӯйи намудҳои андозҳои тартиб дода мешавад, ки шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда андозсупорандаи (агенти андози) онҳо мебошад.

4. Шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда андозҳои, ки дар ҳисоботи андозии барҳамдиҳӣ дарҷ шудаанд, на дертар аз 10 рӯзи тақвими аз рӯзи ба мақомоти андоз пешниҳод шудани ҳисоботи андозии барҳамдиҳӣ пардохт менамояд.

5. Санҷиши маҷмӯии андоз бояд на дертар аз 20 рӯзи қорӣ баъди аз ҷониби мақомоти андоз гирифтани аризаи шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда оғоз гардад.

6. Қарзи андози шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда аз ҳисоби маблағҳои пулии вай, аз ҷумла маблағҳои аз фурӯши молу мулки вай бадастомада, бо навбати муқаррарнамудаи санадҳои қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон пардохт карда мешавад.

7. Шахсоне, ки замини шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда – корхонаи кишоварзӣ ба онҳо дода мешавад, аз рӯйи маблағи боқимондаи қарзи андози ҳамин шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда масъулияти иловагӣ доранд.

8. Агар молу мулки шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда барои пардохти пурраи қарзҳои андозаш кифоя набошад, қисми боқимондаи қарзи андоз аз ҷониби муассисони (иштирокчиёни) шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда пардохт мешавад, агар мутобиқи қонун, оиннома ё ҳуҷжатҳои дигари таъсисии онҳо доир ба уҳдадорӣҳои корхона (ташкilot) ҷавобгарии муштаракро ба зимма дошта бошанд.

9. Пас аз хотимаи санҷиши маҷмӯии андоз ва пурра пардохтани қарзи андоз шахси ҳуқуқии барҳамдодашаванда ҳамзамон ба мақомоти андози маҳалли ҷойгиршавиаш тавозуни барҳамдиҳӣ пешниҳод менамояд.

10. Мақомоти андоз вазифадоранд тибқи тартиб ва дар муҳлатҳои муқаррарнамудаи Кодекси мазкур ба андозсупоранда оид ба қарздор набуданаш маълумотнома диҳанд.

11. Иҷрои уҳдадори андози филиал ва намояндагии шахси ҳуқуқӣ – ғайррезидент, муассисаи доимии шахси ҳуқуқии хориҷӣ, ки фаъолиятҳои дар Ҷумҳурии Тоҷикистон қатъ менамоянд, тибқи тартиби муқаррарнамудаи ҳамин модда анҷом дода мешавад.

Тафсир. Аз мазмуни моддаи тафсиршаванда бармеояд, ки барҳамдиҳии шахси ҳуқуқӣ қори шахсии муассисон ва ё иштирокчиёни он набуда, ба андозсупоранда содир намудани амалҳои ҳатмиро

муваззаф менамояд. Дар муносибатҳои андоз барҳам додани шахси ҳуқуқӣ боиси қатъ гардидани фаъолияти он бидуни ба шахси дигар ба тариқи вориси ҳуқуқ гузаштани ҳуқуқу уҳдадориҳояш мегардад. Андозсупоранда – шахси ҳуқуқӣ мумкин аст ихтиёран бо қарори иштирокчиёни он ё мақоми шахси ҳуқуқие, ки мутобиқи ҳуҷҷатҳои таъсис чунин салоҳият дорад ва ё маҷбуран бо қарори суд барҳам дода шавад. Ҳолатҳои барҳам дода шудани чунин намуди андозсупоранда дар қ. 2 м. 62 КГ. ҚТ равшану возеҳ пешбинӣ карда шудааст. Ин ҳолатҳо омилҳои ифода менамоянд, ки сабаби барҳамхурӣ мегарданд. Номгуи сабабҳои ихтиёран барҳамдодани чунин андозсупоранда агар пушида бошад, вале номгуи сабабҳои барҳамдиҳии судӣ кушода мебошад. Саволе пайдо шуд. Иштирокчиёни ҚДМ метавонанд ихтиёран ва беягон сабаб корхонаи хусусии ҳудро барҳамдиҳанд? Мо дар он ақида мебошем, ки онҳо чунин ҳуқуқ доранд, зеро ки риояи принципҳои асосии муомилоти граждани (мадани) онро таъмин мекунад. Озодии фаъолияти соҳибкорӣ, ки дар м. 12 Конститутсияи ҚТ эътироф шудааст, бо озодона таъсис додани шахси ҳуқуқии тичоратӣ маҳдуд намегардад. Ин принципи муҳими конститутсионӣ имкон медиҳад, ки соҳибкор коргоҳи ҳудро бесабаб барҳамдиҳад. Шояд аз ин сабаб КА. ҚТ ҳолатҳои барҳамдиҳии шахси ҳуқуқиро муайян накардааст ва бо муқаррар намудани иҷрои уҳдадории андоз ҳангоми барҳамдиҳӣ маҳдуд шудааст.

Г. Шапкина ақида дорад, ки ба итмом расидани муҳлати фаъолияти шахси ҳуқуқӣ, инчунин расидан ба ҳадафҳои ташкилот ба сабабҳои барҳамдиҳии ихтиёрӣ мансубият дорад, на ба асосҳои мустақили чунин тартиби қатъшавии фаъолият.⁵ А.Степанов ин ақидаро асоснок шуморида, дуруст қайд менамояд, ки ба итмом расидани муҳлат ва ё расидан ба ҳадафҳои ташкилот ҳолатҳои алоҳидаи барҳамдиҳии ихтиёрӣ

⁵ Ниг.; Шапкина Г. Новое в российском акционерном законодательстве // Хозяйство и право.2001. -№ 11. С. 61.

буда, барҳамдиҳии ихтиёрӣ мумкин аст бесабаб анҷом дода шавад.⁶ Олими маъруфи сивилистика М. И. Брагинский чунин ақидаро ҷонибдорӣ намудааст.⁷ Мо низ тарафдори чунин ақидаҳо мебошем.

Қабул шудани қарор дар хусуси барҳамдиҳии шахси ҳуқуқӣ дар муносибатҳои андоз Комиссияи барҳамдиҳиро ба вучуд меорад, ки дар моддаи тафсиршаванда зикр нашудааст. Бо ин қарор Комиссияи барҳамдиҳии ташкилот (КБ) таъсис дода мешавад. Амалия нишон медиҳад, ки барои таъмини манфиатҳои давлат ва шаҳрвандон интихоби дурусти раиси КБ ва ҳайати он аз аҳамият ҳолӣ нест. Аз мантиқ ва манфиати давлат дур аст, агар садорати бесалоҳият дар ташкилоти барҳамдодашаванда азнав дар шакли КБ таъсис дода мешавад. Роҳбароне, ки вазъияти ташкилотро хароб намудаанд, набояд ба ҳайати КБ ворид шаванд. Мо бояд дуруст дарк намоем, ки КБ ба худ уҳдадорҳои муайяни ташкилию иттилоотӣ ва молумулкиро қабул менамояд. Чунон чи амалҳои зерин бояд фаврӣ анҷом ёбанд: пешниҳод намудани ариза ба мақоми бақайдгирии давлатӣ оид ба баровардан аз Феҳристи қайди давлатӣ бинобар аз барҳамдиҳии фаъолият; дар ВАО интишор намудани эълон оид ба барҳамдодашудани ташкилот; расман огоҳ намудани мақомоти андоз, бонки хизматрасон, кормандон, мақомоти ҳифзи иҷтимоӣ ва кредиторон. КБ уҳдадор аст барои гузаронидани санҷиши ғайринақшавии маҷмӯӣ ба мақомоти андози ҷойи идоракунии ташкилот мурочиат намояд, тавозуни фосилавиرو дуруст омода намояд ва ҳисоботи андозро таҳия намояд. Ҳамаи ин ҳуҷҷатҳои муҳими молиявӣ хоҷагӣ на бо муҳри ташкилоти барҳамдодашаванда, балки бо имзои раиси КБ ва муҳри он бояд тасдиқ карда шавад.

Ҳангоми муайяншудани қарзи андоз ва пардохташудани он бояд ба КБ маълумотнома оид ба қарздор набудани ташкилот дода шавад. Бе ин

⁶ Ниг.; Степанов А. Ликвидация юридических лиц// Право и экономика 2004. №8. С.19..

⁷ Ниг.; Реорганизация и ликвидация юридических лиц по законодательству России и стран Западной Европы/ Под. ред. М.И. Брагинского. М.: Юрист. 2000. С.148-149.

хуччат мақомоти ваколатдори давлати наметавонад ташкилотро аз қайд барорад. Дигар муносибатҳои барҳамдиҳии шахси ҳуқуқӣ бо иҷрои дахлдори уҳдадории андоз алоқаманд аст.

Қ. 7 моддаи тафсиршаванда трансмиссияи қарзиро муқаррар намудааст. Шахсе ки қитъаи замини ташкилоти барҳамдодашударо тибқи тартиботи муқарраршуда мегирад дар баробари пайдо намудани ҳуқуқи истифодаи кишоварзии қитъаи замин, инчунин аз рӯи маблағи боқимондаи қарзи андози собиқ заминистифодабаранда уҳдадории субсидиарӣ мегирад. Ҳангоми анҷом додани расмиёти маъмурий ба заминистифодабарандаи нав ин уҳдадорӣ бояд дуруст фаҳмонида шавад.

Дар қ. 8 ҳамин модда уҳдадории муштаракӣ молумулкии иштирокчиёни шахси ҳуқуқӣ барҳамдодашуда муайян шудааст. Дар асоси қ. 3 м. 57 КГ. ҚТ агар сабабгори муфлисшавии шахси ҳуқуқӣ иштирокчиёни он ва ё ашхоси дигаре бошанд, ки ҳуқуқи додани дастурҳои ҳатмиро ба ин ташкилот ё бо тариқи дигар имконияти муайян намудани амалҳои онро доранд, ба зиммаи чунин ашхос аз рӯи маблағи боқимондаи қарзи андоз бояд уҳдадории субсидиарӣ гузошта шавад. Менечмент ва пешвоёни шахси ҳуқуқӣ бояд босалоҳият бошанд. Бесалоҳияти ҳангоми қабули қарори локалӣ (корпоративӣ) ва ё ҳангоми бастанӣ аҳдҳои тиҷоратӣ худкушии иқтисодӣ мебошад. Дар давлатҳои Иттиҳоди Аврупо ва дигар давлатҳои пешрафта тамоили пурзуршудани ҷавобгарии молумулкии шахси ҳуқуқӣ тиҷоратӣ ба назар мерасад. Ҳангоми омода намудани лоиҳаи Копсепсияи ворид намудани тағйири иловаҳо ба қ. 1 КГ. ҚТ чунин тамоил бо назардошти хусусиятҳои миллӣ ҷонибдорӣ карда шуд.

Мувофиқи қ. 11 моддаи тафсиршаванда меъёрҳои иҷрои уҳдадории андоз ҳангоми барҳамдиҳии шахси ҳуқуқӣ бояд дар нисбати воҳидҳои алоҳидаи шахси ҳуқуқӣ – ғайррезидент, муассисаи доимии он, ки фаъолиятро дар ҚТ қатъ намоёнд, татбиқ гардад. Як ҳолатро бояд шарҳу маънидод намоем, ки қатъ намудани фаъолияти шахси ҳуқуқӣ

маъноӣ васеъ дорад. Дар ин маврид қатъ намудани чунин фаъолият ба маъноӣ барҳамдиҳӣ фаҳмида мешавад.

Моддаи 61. Иҷрои уҳдадориҳои андоз ҳангоми азнавташкилдихии шахси ҳуқуқӣ

1. Иҷрои уҳдадориҳои андози шахси ҳуқуқии азнавташкилшуда ба зиммаи вориси (ворисони) ҳуқуқии он гузошта мешавад.

2. Муқаррар намудани вориси (ворисони) ҳуқуқӣ, инчунин ҳиссаи иштироки вориси (ворисони) ҳуқуқӣ дар пардохт намудани қарзи андози шахси ҳуқуқии азнавташкилшуда тибқи қонунгузориҳои граждании Ҷумҳурии Тоҷикистон анҷом дода мешавад.

3. Шахси ҳуқуқӣ дар давоми 5 рӯзи қорӣ аз рӯзи қабули қарор дар бораи азнавташкилдихӣ бо роҳи муттаҳид, ҳамроҳ, ҷудо ё тақсим қардан дар ин хусус ба таври хаттӣ ба мақомоти андози маҳалли ҷойгиршавиаш хабар медиҳад.

4. Дар давоми 3 рӯзи қорӣ аз рӯзи тасдиқи санади супоридан ё тавозуни тақсимкунӣ шахси ҳуқуқии азнавташкилшаванда ба мақомоти андози маҳалли ҷойгиршавиаш дар як вақт ариза дар бораи гузаронидани санчиши андоз ва ҳисоботи андозии барҳамдиҳӣ пешниҳод менамояд.

5. Ҳисоботи андозии барҳамдиҳӣ аз рӯйи намудҳои андозҳои тартиб дода мешавад, ки шахси ҳуқуқии азнавташкилшаванда андозсупорандаи (агенти андози) онҳо мебошад.

6. Азнавташкилдихии шахси ҳуқуқӣ барои тағйир додани муҳлатҳои иҷрои уҳдадориҳои андозии вай оид ба пардохти андозҳо аз ҷониби вориси (ворисони) ҳуқуқии ҳамин шахси ҳуқуқӣ асос намебошад.

7. Санчиши андоз бояд на дертар аз 20 рӯзи қорӣ баъди аз ҷониби мақомоти андоз гирифтани аризаи шахси ҳуқуқии азнавташкилшаванда оғоз гардад.

8. Ҳангоми муттаҳидшавии (якҷояшавии) якчанд шахси ҳуқуқӣ вориси ҳуқуқии онҳо оид ба иҷрои уҳдадориҳои андоз шахси ҳуқуқии навтаъсис

эътироф мегардад. Парвандаҳои шахсии андозии шахсони ҳуқуқие, ки ба ҳайати шахси ҳуқуқии навтаъсис ҳамроҳ шудаанд, дар асоси санади супоридан ба мақомоти андозии маҳалли ҷойгиршавии шахси ҳуқуқии навтаъсис супорида мешаванд.

9. Ҳангоми ҳамроҳшавии як шахси ҳуқуқӣ ба шахси ҳуқуқии дигар вориси ҳуқуқии шахси ҳуқуқии ҳамроҳшуда оид ба иҷрои уҳдадорихои андоз шахси ҳуқуқие эътироф мешавад, ки шахси ҳуқуқии мазкур ба он ҳамроҳ шудааст. Парвандаи шахсии андозии шахси ҳуқуқии ҳамроҳшуда дар асоси санади супоридан ба мақомоти андозии маҳалли ҷойгиршавии шахси ҳуқуқие дода мешавад, ки шахси ҳуқуқии мазкур ба он ҳамроҳ шудааст.

10. Ҳангоми тақсим шудани шахси ҳуқуқӣ шахсони ҳуқуқии навтаъсис, ки дар натиҷаи чунин тақсимшавӣ ба вучуд омадаанд, дар қисмати иҷрои уҳдадорихои андоз ворисони ҳуқуқии шахси ҳуқуқии азнавташкилшуда эътироф мешаванд.

11. Ҳангоми ҷудошавӣ аз шахси ҳуқуқӣ шахсони ҳуқуқии навтаъсис, ки дар натиҷаи чунин ҷудошавӣ ба вучуд омадаанд, инчунин шахси ҳуқуқии мазкур оид ба иҷрои уҳдадорихои андоз ворисони ҳуқуқии шахси ҳуқуқии азнавташкилшуда эътироф мешаванд, агар санади супоридан тартиби дигарро пешбинӣ накарда бошад.

12. Агар тавозуни тақсимотӣ ё санади супоридан имконият надихад, ки ҳиссаи иштироки ҳар вориси ҳуқуқии шахси ҳуқуқии азнавташкилшуда оид ба иҷрои уҳдадорихои андоз муайян карда шавад ё аз ҷониби ин ё он вориси ҳуқуқӣ пурра иҷро гардидани уҳдадорихои андозро истисно намояд, пас шахсони ҳуқуқии навтаъсис оид ба иҷрои уҳдадорихои андозии шахси ҳуқуқии азнавташкилёфта ё қисми дахлдори уҳдадорихои андозии номбаршуда уҳдадории муштарак доранд.

13. Ҳангоми табдил додани як шахси ҳуқуқӣ ба шахси ҳуқуқии дигар бо роҳи тағйир додани шакли ташкилию ҳуқуқӣ вориси ҳуқуқии шахси ҳуқуқии азнавташкилёфта оид ба иҷрои уҳдадорихои андоз шахси ҳуқуқии навтаъсис ба ҳисоб меравад.

14. Шахсони ҳуқуқии дар натиҷаи ҷудошавии шахси ҳуқуқӣ ташкилёфта уҳдадориҳои андозии шахси ҳуқуқии азнавташкилёфтаи мазкурро муштарак иҷро менамоянд.

Тафсир. Азнавташкилдиҳии шахси ҳуқуқӣ дар шароити иқтисоди бозорӣ як падидаи муқаррарӣ мебошад. Фарқияти асосии ин падидаи ҳуқуқи граждани дар нисбати барҳамдиҳӣ дар он аст, ки иҷрои уҳдадориҳои молумулкӣ ва шахсӣ ба зиммаи вориси ё ворисони ҳуқуқии он гузошта мешавад. Қ. 2 ин модда дуруст муқаррар намудааст, ки муносибатҳои ворисӣ ҳангоми азнавташкилдиҳии шахси ҳуқуқӣ тибқи қонунгузориҳои граждани ба танзим дораварда мешавад. Ба ғайр аз м. 58 - 61 КГ. ҚТ масоили мазкурро инчунин қонунҳо дар бораи ҷамъияти саҳомӣ, ҷамъияти дорои масъулияташ маҳдуд, дар бораи иттиҳодияҳои ҷамъиятӣ ва дигар қонунҳо ба танзим медароранд. Аз матни қисми 3 бармеояд, ки танҳо ҳангоми муттаҳид, ҳамроҳ, тақсим, ҷудо кардан шахси ҳуқуқӣ дар давоми 5 рӯзи қарор аз рӯзи қабули қарор дар бораи азнавташкилдиҳӣ мақомоти андозии маҳалли ҷойгиршавиашро иттилоӣ расмӣ медиҳад. Воқеан ин уҳдадориҳои иттилоотӣ ҳангоми тағйир додани шакли ташкилию ҳуқуқӣ низ (қ. 5 м. 59 КГ. ҚТ) бояд иҷро карда шавад. Қарор дар бораи азнавташкилдиҳӣ аз ҷониби муассисони (иштирокчиёни) шахси ҳуқуқӣ ё мақомоти ваколатдори он қабул карда мешавад. Барои эътиборнокии қарор таҳлили таҷзияи салоҳият тибқи оинномаи шахси ҳуқуқӣ ё дигар санади таъсис додани он аҳамият дорад. Шахсони ҳуқуқӣ вобаста аз намуд, вазъи ҳуқуқӣ, шакли моликият ва дигар омилҳо дар асоси оиннома, низомнома ва ё қонуни номии соҳавӣ фаъолият мекунанд.

Як ҳолати муҳимро бояд қайд намуд, ки азнавташкилдиҳии шахси ҳуқуқӣ ҷанбаҳои гуногуни маъмурӣ ва танзими судиро низ дорад, ки аз қ. 2 - 3 м. 58 КГ. ҚТ бармеояд. Ҷиҳати маъмурии андоз ин падида дар он аст, ки новобаста аз тарзи азнавташкилдиҳӣ (ихтиёрӣ ва ё судӣ) ва 5 шакли он (м. 59 КГ. ҚТ ва қ. 8 - 9 ва қ. 13-14 м. 61 КА. ҚТ) мақомоти

андози марбута ба таври расмӣ бо пешниҳод намудани қарор огоҳ карда мешавад ва ҳатман санҷиши андоз гузаронида мешавад.

Моддаи 62. Иҷрои уҳдадории андози соҳибкори инфиродие, ки фаъолиятро қатъ менамояд

1. Соҳибкори инфиродӣ дар давоми 5 рӯзи корӣ аз рӯзи қабули қарор дар бораи қатъ намудани фаъолият ба таври ҳаттӣ дар ин хусус ба мақомоти андози маҳалли ҷойгиршавиаш хабар медиҳад.

2. Ҳисоботи андозии барҳамдиҳӣ аз рӯи намудҳои андозҳои тартиб дода мешавад, ки соҳибкори инфиродии фаъолиятро қатъкунанда андозсупорандаи (агенти андози) онҳо мебошад.

3. Андозҳои, ки дар ҳисоботи андозии барҳамдиҳӣ дарҷ гардидаанд, аз ҷониби соҳибкори инфиродии фаъолиятро қатъкунанда ҳамзамон бо пешниҳоди ҳисоботи андозии барҳамдиҳӣ ба мақомоти андоз пардохт мешаванд.

4. Санҷиши андоз бояд на дертар аз 3 рӯзи корӣ баъди аз ҷониби мақомоти андоз гирифтани аризаи соҳибкори инфиродии фаъолиятро қатъкунанда оғоз гардад.

5. Нисбат ба соҳибкори инфиродии тибқи патент амалкунанда ба ҷойи санҷиши андоз аз ҷониби мақомоти андози дахлдор муқоисаи маблағҳои пардохтшудаи андоз анҷом дода мешавад.

Тафсир. Дар нисбати соҳибкори инфиродӣ ҳангоми қатъ намудани фаъолият уҳдадории асосӣ ва иловагӣ воғузур карда шудааст. Вай дар ҷараёни қатъ намудани фаъолият ҳисоботи андозро омода мекунад. Андозҳои ҷамоатӣ месупорад. Дар хусуси қатъ намудани фаъолият мақомоти андозро бо пешниҳод намудани ариза огоҳ мекунад. Баъди гузаронидани санҷиши андоз ва иҷрои уҳдадориҳо аз қайди давлатӣ ҳамчун соҳибкор бароварда мешавад, вале ҳамчун шахси воқеӣ дар низоми умумии қайди андозсупорандагон нигоҳ дошта мешавад.

Дар қ. 5 моддаи тафсиршуда як ҳолати муҳим зикр шудааст. Дар таносуб ба дигар речаҳои бақайдгирӣ шахси воқеие, ки дар асоси патент амал мекунад аз санҷиши андоз озод аст. Ба ҷойи санҷиши андоз усули дигари назорати андоз, яъне муқоисаи маблағҳои пардохташуда (сверка) гузаронида мешавад. Санади муқоисавӣ бояд аз ҷониби андозсупоранда ва шахси мансабдори мақомоти андоз ба тавсиб расонида шавад.

Моддаи 63. Иҷрои уҳдадориҳои андози шахси воқеии ғавтида, ғайри қобили амал эътирофшуда, бедарак ғойб ё шахсоне, ки аз чониби суд ғавтида эълон шудаанд

1. Уҳдадориҳои андози шахси воқеии ғавтида ё шахсе, ки суд ўро ғавтида эълон кардааст, вориси (ворисони) он дар доираи арзиши молу мулки ба мерос гирифтааш (он) ва мутаносибан ба ҳиссаи молу мулки ба мерос гирифтааш (он) дар санаи гирифтани иҷро менамоянд.

2. Дар ҳолати набудани ворисон ё аз мерос даст кашидани ҳамаи ворисон, уҳдадориҳои андози шахси воқеии ғавтида ё шахсе, ки суд ўро ғавтида эълон кардааст, қатъ мегарданд ва тибқи тартиби муқаррарнамудаи Кодекси мазкур ҳамчун қарзҳои безътимоди андоз аз ҳисоб бароварда мешаванд.

3. Уҳдадориҳои андози шахси воқеиро, ки суд бедарак ғойб ё ғайри қобили амал эътироф кардааст, шахсе, ки молу мулки шахси мазкурро соҳибӣ менамояд, аз ҳисоби ҳамин молу мулк иҷро мекунад.

4. Агар молу мулки шахси тибқи тартиби муқарраргардида бедарак ғойб ё ғайри қобили амал эътирофшуда ё шахсе, ки суд ўро ғавтида эълон кардааст, барои иҷрои уҳдадориҳои андози ин шахси воқеӣ, аз ҷумла ҷаримаю ғоизҳои ҳисобшуда нокифоя бошад, пас қисми иҷронашудаи уҳдадориҳои андоз, аз ҷумла ҷаримаю ғоизҳои шахси воқеии бедарак ғойб ё ғайри қобили амал эътирофшуда ё шахсе, ки суд ўро ғавтида эълон кардааст, тибқи тартиби муқаррарнамудаи Кодекси мазкур ҳамчун қарзҳои безътимоди андоз аз ҳисоб бароварда мешаванд.

5. Ҳангоми тибқи тартиби муқарраргардида қабул шудани қарор дар бораи безътибор дониستاني эътирофи шахси воқеӣ ҳамчун бедарак ғойб ё ғайри қобили амал эътирофшуда ё дар бораи бекор кардани қарори дахлдори суд дар бораи ғавтида эълон кардани шахси воқеӣ амали уҳдадориҳои андоз, ки қаблан мувофиқи қисмҳои 2 ва 4 ҳамин модда аз ҳисоб бароварда шуда буданд, барқарор карда мешаванд, аммо ғоизҳо ва ҷаримаҳо аз давраи қабули қарор дар хусуси бедарак ғойб, ғайри қобили амал эътироф намудан ё ғавтида эълон кардани шахрванд (шахси воқеӣ) то лаҳзаи қабул шудани қарори дахлдор ҳисоб карда намешаванд.

Тафсир. Аз матни моддаи тафсиршаванда таносуби шахси воқеии ғавтида ё шахсе, ки ўро суд ғавтида эълон кардааст ва иҷрои уҳдадориҳои андоз муайян шудааст. Иҷрои ин уҳдадорӣ ба ворис ё ворисон вогузошта мешавад. Агар ворисӣ ба вучуд наояд, онгоҳ оқибате татбиқ мешавад, ки он дар қ. 2 ҳамин моддаи муқаррар шудааст.

Дар қ. 3 - 4 моддаи мазкур иҷрои уҳдадории андоз аз ҷониби идорақунандаи ваколатдорӣ молумулкӣ шахси бедарак ғойбшуда ва ё ғайри қобили амал эътирофшударо муайян менамояд. Шахсе, ки бинобар аз бемории рӯҳӣ ва ё камақлиаш аз ҷониби суд ғайри қобили амал эътироф шудааст, таҳти васоят мегардад. Дар асоси м. 44 КГ. ҚТ дар нисбати молумулкӣ шахси бедарак ғойбшуда идорақунандаи ваколатдор тайин карда мешавад. Маҳз чунин шахсон вазифадоранд иҷрои уҳдадории андозро таъмин намоянд. Дар мавриди имконнопазир будани иҷрои дахлдори уҳдадорӣ, қисми иҷронашуда ҳамчун қарзи безътимоди андоз аз ҳисоб бароварда мешавад.

Дар қ. 5 хамин модда оқибатҳое муайян шудаанд, ки дар натиҷаи бекор кардани қарори дахлдори суд ба вучуд меоянд. Масалан, ҳангоми бекор кардани қарори суд дар бораи безътибор дониستاني эътирофи шахси воқеӣ ҳамчун бедарак ғойб ё ғайри қобили амал эътирофшуда ё дар бораи бекор кардани қарори дахлдори суд дар бораи ғавтида эълон кардани шахси воқеӣ. Дар ин маврид амали уҳдадории андоз барқарор карда мешавад. Вале ноустуворона (фоизҳо ва ҷарима) аз давраи қабули қарор дар хусуси ҳолатҳои дар боло зикршуда то лаҳзаи қабул намудани қарори дахлдор ҳисоб карда намешавад.

Моддаи 64. Қатъ гардидани уҳдадории андоз

Дар ҳолатҳои зерин уҳдадории андоз қатъгардида ва қарзи андоз пардохтшуда ҳисобида мешаванд:

- ба таври дахлдор иҷро гардидани уҳдадории андоз ва пардохти андозҳо, фоизҳо ва ҷаримаҳо;
- гузаштани муҳлати даъво аз рӯйи уҳдадории андоз, ки Кодекси мазкур муқаррар намудааст;
- муфлис эътироф шудани андозсупоранда дар ҳолати нокифоя будани молу мулки он, агар бо қарори суд тартиби дигаре пешбинӣ нашуда бошад;
- ғавти шахси воқеӣ дар ҳолати мавҷуд набудани вориси ҳуқуқӣ ё меросхӯр;
- ғавтида эълон шудан, бедарак ғойб ё ғайри қобили амал эътироф шудани шахси воқеӣ ҳангоми мавҷуд набудан ё нокифоя будани молу мулки вай;
- аз ҳисоб баровардани уҳдадории андоз тибқи тартиби муқаррарнамудаи Кодекси мазкур.

Тафсир. Дар ин моддаи КА. ҚТ ҳолатҳои қатъ гардидани уҳдадорӣ андоз муайян шудааст. Одатан бо пардохти андозҳо, Ҷоизҳо ва ҷаримаҳо уҳдадорӣ андоз ба таври дахлдор иҷро карда мешавад. Ҳамин тавр ин уҳдадорӣ қатъ мегардад. Вале ҳолатҳои низ вуҷуд доранд, ки боиси қатъ гардидани ин уҳдадорӣ мешаванд. Масалан, ҳангоми гузаштани мӯҳлати даъво, дар ҷараёни муфлисшавӣ ба пуррагӣ ситонида нашудани қарзи андоз, Ҷавти андозсупорандае, ки ворис надорад ва дигар ҳолатҳои, ки ин модда муқаррар намудааст.

VI. Тақриз
VI. Рецензия

Шукрулло Ғаюров*

**Оид ба баъзе муаммоҳои дар таҳрири нав таҳия намудани Кодекси
граждании Ҷумҳурии Тоҷикистон (Тақриз ба мақолаи Сулаймонов Ф.
«Кодекси граждани ё Кодекси мадани?»)»¹**

Зарурати дар таҳрири нав таҳия намудани Кодекси граждании
Ҷумҳурии Тоҷикистон бевосита аз Паёми имсолаи Сарвари давлат

*Мудири каф. ҳуқуқи граждани ф-ти ҳуқуқшиносии ДМТ, доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор

¹ Минбари ҳуқуқшинос аз 06. 09. с. 2013, таҳти № 4(4). С. 5.

Эмомалӣ Раҳмон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон бармеояд. Бинобар ин, бо мақсади дар таҳрири нав таҳия намудани қонуни мазкур дар асоси амри Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 8. 06. соли 2013 таҳти № АП – 2257 гуруҳи корӣ дар ҳайати 16 нафар олимони ҳуқуқшинос ва кормандони мақомотҳои гуногуни давлатӣ таъсис дода шуд. Ҳамчун узви ин гуруҳи корӣ мехостам баъзе андешаҳои худро оид ба масъалаи номи тоҷикӣ гирифтани Кодекси граждани Ҷумҳурии Тоҷикистон ва мақолаи Ф. Сулаймонов² «Кодекси граждани ё Кодекси маданӣ?» ибраз намоям.

Ба андешаи мо яке аз ҳадафҳои дар таҳрир нав омода намудани Кодекси граждани Ҷумҳурии Тоҷикистон – номи тоҷикӣ гирифтани ин қонун мебошад. Номгузори тоҷикӣ дар забони қонун хеле муҳим аст. Зеро номи муносиб муайянкунандаи моҳияти қонун буда, он дар шаклгирии мазмуни санади қонунгузорӣ таъсир мерасонад. Дар асоси қ. 1 м. 33 ва қ. 3 м. 52 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» номи санадҳои қонунгузорӣ бо ҳарфҳои калон навишта шуда ва ба забони давлатӣ интишор карда мешавад.

Ба назари мо, Кодекси граждани Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳамчун номи қонун хилофи забони тоҷикӣ ва меъёрҳои санадҳои қонунгузорӣ оид ба забони давлатӣ мебошад. Истифодаи вожаи «граждани» аз забони русӣ беасос буда ва вожапазирии даврони Шӯравиро инъикос мекунад, ки таърихи худро дорад. Дар заминаи таъсисёбии Ҷумҳурии Худмухтори Шӯравии Сотсиалистии Туркистон дар ҳайати Русияи Шӯравӣ (қарори Анҷумани Шӯрои вакилони коргарон ва деҳқонон аз моҳи майи соли 1918) қонунгузори Русия ба яке аз қисмҳои Осиёи Миёна таъсири худро расонид. Меъёрҳои Кодекси граждани Русияи Шӯравӣ (аз 31. 12. соли 1922) дар Тоҷикистони Шимолӣ татбиқ гардида ва баъдтар дар қисми Ҷанубӣ ва Марказии Тоҷикистон ҳамчун меъёрҳои

² Дотсенти кафедраи ҳуқуқи байналмилалӣ ф-таи ҳуқуқшиносии ДМТ

гражданӣ – ҳуқуқӣ ва Кодекси граждании Ҷумҳурии Тоҷикистон эътибор пайдо кард. Бешубҳа чунин вожапазирии нодуруст дар оғоз ва холи ҳозир ҷонибдорони худро дошт ва дорад. Имрӯз низ ақидае вуҷуд дорад, ки ибораи латинии «*ius civile*» маънои ҳуқуқи гражданиро дорад ва ин истилоҳ нахуст дар Аврупо ва баъд дар Русия қабул шудааст. Чунин муносибати баъзе масъулони забони тоҷикӣ падидаи нав нест. Вожапазирии беканори забони тоҷикӣ нахуст аз асрҳои миёна аз забони арабӣ, сипас аз забони туркӣ ва ахиран аз забони русӣ оғоз шудааст. Охир ин забон воситаи амал ва инкишофи робитаи фарҳангӣ мебошад. Ҳамзамон истифодаи вожаҳои бегона ба фаромӯш шудани бисёр аз тавоноҳои забони тоҷикӣ анҷомид.

Бо ба майдони низоми сиёсӣ ва давлатдорӣ омадани Тоҳири Пӯшанҷӣ, Яъкуби Лайси Саффорӣ ва Исмоили Сомонӣ забони дарӣ воситаи татбиқи сиёсати давлати миллӣ гардид. Дар замони муосир таҳти сарвари Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон Эмомалӣ Раҳмон забони тоҷикӣ ҳамчун забони мустақил ва тавоно эътибори давлатӣ пайдо кард. Маҳз бо талошҳои пайваста ва пурбори Сарвари давлат забони тоҷикӣ марҳилаи навро дар тақомули худ оғоз намуда, роҳи беш аз пеш болкушода ва самаранокиро интихоб намудааст. Тавре ки Сарвари давлат таъкид мекунад: «Фаромӯш набояд кард, ки бе рушди забони давлатӣ ҳамчун рӯки муҳими таҳкими худшиносии миллӣ ва давлатдорӣ мо ба маънои тоҷаш соҳибистиклол буда наметавонем. Аз ин рӯ, риояи меъёрҳои забони адабӣ, пеш аз ҳама, масъулияти бевоситаи ҳар як роҳбару корманди тамоми шохаҳои ҳокимияти давлатӣ, воситаҳои ахбори омма ва ҳар як зиёӣ мебошад. Инро ҳар як фарди бонангу номуси миллат, ки ба ояндаи неки Ватан хушбин аст ва мехоҳад давлаташ комилан соҳибистиклолу мутараққӣ бошад, бояд дарк намояд». Дар партави суҳанҳои ҳикматомез, роҳнамоҳои хирадмандона ва фармудаҳои дилсӯзонаи Сарвари давлат гуфтаниам, ки андешаҳои дар боло қайдшуда бояд дастури амал барои ҳар як корманд

ва ё хизматчи давлатӣ ҳангоми иҷрои уҳдадорихои меҳнатӣ (хизматӣ) бошад.

Қойи баҳс нест, ки ба сабаби тулии зиёда аз 70 сол дар муҳити иҷтимоию фарҳангии собиқ Иттиҳоди Шӯравӣ ба сар бурдан ва таҳти таъсири забонҳои дигару омилҳои мухталиф қарор доштан забони тоҷикӣ мавқеи устувор надошт. Ҳамзамон бояд софдилона иқрор шуд, ки ҳамзабонони эрониву афғон дар фаҳмиш ва тарҷумаи эътимодноки ибораи латинии «*ius civile*» аз мо пешқадамтар мебошанд. Онҳо дар таҳкими забони қонуни маданӣ ба як талаботи муҳими вожапазирӣ ва вожасозии дуруст дар заминаи манбаъҳои боэътимод, тавачҷуҳи ҳос зоҳир кардаанд. Агар ба таҳлили решаи ибораи «*ius civile*» дар забони латинӣ машғул шавем ва онро ба забони тоҷикӣ тарҷума намоем, ибораи боэътимоди ҳуқуқи маданӣ ба вучуд меояд. Бинобар ин, ҳануз соли 2004 олимони варзидаи соҳаи ҳуқуқ Маҳкам Маҳмудов ва Шомурат Менглиев қайд намуда буданд, ки «*ius civile*» дар забони тоҷикӣ маънои ҳуқуқи маданиро дорад. Сивилӣ будан дар забони тоҷикӣ бо истифодаи вожаи арабии «маданӣ» ҳаммаъно мебошад. Дар маънои шаҳрӣ, бошандаи шаҳр фаҳмидани вожаи «маданӣ» ба таърифи сивилӣ будан мувофиқ аст. Тарҷумаи ибораи русии «Гражданский кодекс» ба ибораи тоҷикии «Кодекси граждани» вожасозии ғалат ва номгузории ғайриқонунӣ мебошад. Бояд ба эътибор гирифт, ки баҳри таҳкими забони қонунгузории соҳаи ҳуқуқи хусусӣ ва таълимоти ҳуқуқи хусусии римӣ дар факултетҳои ҳуқуқшиносии муассисаҳои олии таҳсилоти касбии Ҷумҳурии Тоҷикистон Донишгоҳи миллии Тоҷикистон дастовардҳои назаррас дорад. Бо ташаббуси кафедраи ҳуқуқи граждани ва қарори Шӯрои олимони донишгоҳ соли 2011 ба профессор Пееранчело Каталано – роҳбари Шӯъбаи тадқиқоти Чорчо Ла Пира ва мудири кафедраи «Ҳуқуқи римӣ» донишгоҳи шаҳри Рим «Ла Сапиенса» барои ҳамкорихои судманд бо олимони тоҷик ва рушди минбаъдаи он, унвони «Доктори фаҳрии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон» дода шуд.

Ҳамзамон профессори кафедраи ҳуқуқи граждани факултети ҳуқуқшиносии донишгоҳ, раиси Суди конституционии Ҷумҳурии Тоҷикистон Маҳкам Маҳмудов зимни иштирок дар кори XXXIII – умин Семинари байналмилалӣ, ки 19 – 20 апрели соли ҷорӣ дар Ҷумҳурии Италия доир гардид, бо ташаббуси донишгоҳи шаҳри Рим «Ла – Сапиенса» барои саҳми арзанда гузоштан дар рушди муносибатҳои байни олимону ҳуқуқшиносони Тоҷикистону Италия ва ташаккули низоми ҳуқуқи муосир, бо унвони «Доктори ҳуқуқи маданӣ ва римӣ» – и донишгоҳи мазкур сазовор гардонда шуд. Агар дар замони Шӯравӣ бисёри вожаҳои ҳуқуқи римӣ дар қонунгузориҳои Ҷумҳурии Шӯравии Сотсиалистии Тоҷикистон ба воситаи сиёсати забонии Маскав ҷорӣ шуда бошанд, имрӯз бояд мустақилияти забони ҳуқуқии тоҷикӣ таъмин карда шавад. Мақомоти ҳокимияти давлатӣ, олимони ҳуқуқшинос ва дигар масъулони забони давлатӣ бояд бевосита ба манбаъҳои ҳуқуқи римӣ дастрасӣ пайдо намуда, ибораҳои ҳаммаъно дар забони тоҷикӣ пайдо намоянд. Ворид шудани вожаҳои ҳуқуқи хусусии римӣ ба қонунгузориҳои миллӣ (сервитут, секвестер, узуфрукт, консенсус, ипотека, новатсия, деликт, казус ва ғайра) мубодилаи фарҳангӣ мебошад, зеро вожаҳои зиёди забони тоҷикӣ низ дар забони давлатҳои пешрафтаи Ғарб истифода мешаванд. Дониш ва мубодилаи фарҳангӣ далели он аст, ки Тоҷикистон қисми ҷудонопазири ҷаҳони муосир буда, низоми ҳуқуқии он хусусияти миллӣ дорад ва ҳамзамон дунявӣ мебошад. Бинобар ин, ба ақидаи мо, таҳкими забони ҳуқуқии тоҷикӣ ҳеҷгоҳ барои омӯхтани низоми ҳуқуқии давлатҳои Ғарб ва иштироки Тоҷикистон дар созмону ташкилотҳои бонуфузи ҷаҳонӣ монеа ба вуҷуд намеорад. Дар ин маврид, чи тавре ки аз Барномаи рушди забони давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон барои солҳои 2012 – 2016, ки бо қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 30.06.с. 2012 таҳти № 335 тасдиқ шудааст, бармеояд, лозим аст, то аз равиши ягонаи илмӣ бар пояи меъёрҳои таърихию адабии устувор бо дар назар гирифтани вижаҳои овоии забони тоҷикӣ истифода шавад.

Вожаҳои иқтибосӣ ба вижагиҳои савтиёти забони тоҷикӣ ва қоидаҳои дастурии он ҳамроҳанг гардонид, дар вақти баргардон маънои аслии ва бунёди онҳо ҳифз карда шавад.

Истифодаи вожаи арабии «маданӣ» дар тарҷумаи «*ius civile*» шояд ба пайравони озодихоҳ аз «арабизмҳо» маъқул нашавад. Вале қайд намудан зарур аст, ки ин вожа ва вожаҳои дигари арабӣ дар забони тоҷикӣ қабулшуда мебошанд ва дар муоширати миллатҳои гуногун (тоҷикҳо, афғонҳо, эронӣҳо, арабҳо ва дигар миллатҳо) хусусияти байналмиллалиро доранд. Тасаввур кунед, ки аз таркиби луғавии забони тоҷикӣ вожаҳои арабӣ гирифта шаванд, пас чӣ ҳолаш руҳ медиҳад? «Дар ин забон, - чи тавре ки профессор Сайфиддин Назарзода дуруст ибрози ақида намудаанд, ба ғайр аз калимаҳои лаҳҷавӣ ва туркӣ дигар чизе наменонад ва дар солҳои 40 – уми садаи ХХ қариб ҳамин тавр шуда буд».³ Ба ин ғоҷа ҳеҷ гоҳ роҳ набояд дод, зеро забони тоҷикӣ дар ҳимояи давлат қарор дорад. Дар асоси раъи шаҳрвандон меъёри ҳуқуқи Қонуни асосӣ (м. 2) тақозо менамояд, ки ин забон ҳамчун забони расмии давлатӣ пазируфта шавад. Мувофиқи м. 6. Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи забони давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон» санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон бояд ба забони давлатӣ таҳия ва қабул карда мешаванд. Дар ҳолатҳои пешбининамудаи қонунгузорӣ санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ ба забонҳои дигар тарҷума карда мешаванд. Қисми 3 м. 52 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» муқаррар намудааст, ки интишори расмии санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ ба забони давлатӣ сурат мегирад. Танҳо тарҷумаи қонун ва дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ ба забони русӣ сурат мегирад. Ҳангоми зарурат тарҷумаи онҳо ба дигар забонҳо аз тарафи Маркази миллии қонунгузори назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон амалӣ карда мешавад.

³ Сайфиддин Назарзода. Забон масъалаи бунёди асолат ва ҳувияти миллат // Ҷумҳурият. 2012. 21 фев. С. 1-2.

Номи тоҷикӣ гирифтани Кодекси граждани тақозо мекунад, ки мазмуни ин қонун бояд аз ташхиси забони Кумитаи забон ва истилоҳоти назди Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон гузаронида шавад. Дар баробари ин мавзӯи батанзимдарории ҳуқуқӣ, принципҳо, усулҳои танзими ва дигар падидаҳои соҳавӣ ва байнисоҳавии ҳуқуқи маданӣ дар низоми ҳуқуқи Ҷумҳурии Тоҷикистон қой ва хусусиятҳои худро нигоҳ медоранд.

Бо назардошти андешаҳои зикршуда, қайд намудан бамаврид аст, ки номи тоҷикӣ гирифтани Кодекси граждани Ҷумҳурии Тоҷикистон заминаҳои сиёсӣ ва ҳуқуқӣ дорад. Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон Эмомалӣ Раҳмон ҳомӣ ва пуштибони забони давлатӣ буда ва санадҳои қонунгузори милли оид ба меъёрҷодкунӣ тақозо мекунанд, ки забони ҳуқуқи тоҷикӣ инкишоф дода шавад. Инро ҳар як шаҳрванди бонангу номуси миллат, ки ба ояндаи неки Тоҷикистон хушбин аст ва мехоҳад низоми қонунгузори маданӣ инкишофёфта бошад, мефаҳмад. Кодекси маданӣ номидани Кодекси граждани як баргардони хушқу холи нест, балки оғози ҷараёни таҳким ва рушди забони ҳуқуқи тоҷикӣ мебошад.

VII. Правила для авторов.

Порядок рецензирования статей, предоставляемых в научно - информационный журнал «Правовая жизнь».

Статьи, поступающие редакцию, проходят предварительную экспертизу (проводится членами редколлегии – специалистами по соответствующей отрасли науки) и принимаются в установленном порядке. Требования к оформлению оригинала статьей приводятся в «Правилах для авторов», публикуемых в каждом номере журнала. Если рукопись принята, то редакция сообщает автору замечания по содержанию и оформлению статьи, которые необходимо устранить до передачи текста на рецензирование. Затем статьи рецензируются в обязательном порядке членами редколлегии журнала или экспертами соответствующей специальности (кандидатами и докторами наук).

Рецензия должна содержать обоснованное перечисление качеств статьи, в том числе научную новизну проблемы, её актуальность, фактологическую и историческую ценность, точность цитирования, стиль изложения, использование современных источников, а также мотивированное перечисление её недостатков. В заключении дается общая оценка статьи и рекомендации для редколлегии – опубликовать статью, опубликовать её после доработки, направить на дополнительную рецензию специалисту по определенной тематике, отклонить. Объем рецензии – не менее одной страницы текста. Статья, принятая к публикации, но нуждающаяся в доработке, направляется авторам с замечаниями рецензента и редактора. Авторы должны внести все необходимые исправления в окончательный вариант рукописи и вернуть в редакцию исправленный текст, а также его идентичный электронный вариант вместе с первоначальным вариантом рукописи. После доработки статья повторно рецензируется и 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 натиҷаитадқиқоти 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.