

ДОНИШГОҲИ МИЛЛИИ ТОҶИКИСТОН

Бо ҳуқуқи дастнавис

ВБД 347.44 (575.3)

ТКБ: 67.99 (2) 3 (2 тоҷик)

А-14

АБДУЛЛОЗОДА АҲТАМ РУСТАМ

ШАРТНОМАҲОИ КОНСЕССИОНӢ: ДУРНАМО ВА РУШД

Автореферати диссертатсия

барои дарёфти дараҷаи илмии номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ аз рӯйи ихтисоси 12.00.03 – ҳуқуқи граждани; ҳуқуқи соҳибкорӣ; ҳуқуқи оилавӣ; ҳуқуқи байналмилалӣ хусусӣ

Душанбе – 2024

Диссертатсия дар кафедраи ҳуқуқи байналмилалии факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон иҷро гардидааст.

Рохбари илмӣ: **Бобозода Умед** - номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсент, Ваколатдор оид ба ҳуқуқи инсон дар Ҷумҳурии Тоҷикистон.

Муққаризони илмӣ: **Меликов Умрилло Асадуллоевич** – доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсент, иҷрокунандаи вазифаи профессори кафедраи ҳуқуқи Донишгоҳи байналмилалии сайёҳӣ ва соҳибкории Тоҷикистон;

Сидиков Дилшод Ахрорович – номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсенти кафедраи ҳуқуқи граждании факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи (Славянии) Россия ва Тоҷикистон.

Муассисаи пешбар: Донишгоҳи давлатии молия ва иқтисоди Тоҷикистон.

Ҳимояи диссертатсия 24 сентябри соли 2024, соати 10 дар ҷаласаи Шурои диссертатсионии 6D.KOA-018-и назди Донишгоҳи миллии Тоҷикистон (734025, ш. Душанбе, к. Буни Ҳисорак, бинои 11, ошёнаи 1, толори Шурои диссертатсионии факултети ҳуқуқшиносии ДМТ) баргузор мегардад.

Бо мухтавои диссертатсия тавассути сомонаи www.tnu.tj ва дар китобхонаи марказии илмии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон бо нишони 734025, ш. Душанбе, хиёбони Рӯдакӣ 17 шинос шудан мумкин аст.

Автореферат «___» _____ соли 2024 тавзеъ шудааст.

Котиби илмии Шурои диссертатсионӣ,
доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ,
дотсент

Назаров А.К.

Муқаддима

Мубрамии мавзӯи таҳқиқот. Бо баробари эълон гардидани Истиқлоли давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон масъалаи муносибатҳои бозорӣ рушд ёфта, имкониятҳои васеи ҷалби сармояи хусусӣ барои таъмини иқтисодии устувори иқтисодиёти кишвар ва барқарор намудани ҳамкориҳои давлат бо бахши хусусӣ, махсусан тавассути бастании шартномаҳои консессионӣ фароҳам оварда шуд.

Дар давраи баъдибухронӣ, ки ба воқеаҳои маълуми солҳои 90-уми асри XX алоқаманд аст ва ҳангоме, ки аксарияти соҳаҳои иқтисоди миллӣ ба ҷалби сармоя, истифодаи самараноки моликияти давлатӣ, аз ҷумла захираҳои табиӣ тавассути воситаҳои нави молиявӣ, иқтисодӣ ва техникаи бахши хусусӣ эҳтиёҷ доштанд, чунин шакли ҳамкорӣ аҳамияти махсусро касб намуд. Вале, бинобар набудани заминаҳои меъёрии ҳуқуқӣ таҷрибаи бастании шартномаҳои консессионӣ хусусияти оммавино касб накард, ки ин дар навбати худ ба раванди хусусигардонии моликияти давлатӣ тавсеа бахшид.

Бо қабули Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 1997 дар ҷумҳурии мо расман ин шакли шарикии давлативу хусусӣ шакли қонунӣ пайдо намуд, ки аз иродаи сиёсии давлат барои гузаштан ба сатҳи нави ҳамкорӣ бо бахши хусусӣ шаҳодат меод. Шарикии давлат бо бахши хусусӣ ва шаклҳои зуҳури он, алалхусус консессия дар Тоҷикистон ҳамчун падидаи иқтисодӣ - ҳуқуқии нав ва ба таври амиқ омӯхтанашуда маҳсуб меёбад.

Таҳлили таҷрибаи хоричии фаъолияти консессионӣ нишон медиҳад, ки маҳз тавассути бастании шартномаҳои консессионӣ, истифодаи дурусту мақсадноки моликияти дар ихтиёри давлат қарордошта, инчунин самаранокиро сифатнокии хизматрасониҳо бо истифода аз чунин моликият ҷиҳати қонеъ намудани талаботи истифодабарандагони ниҳой таъмин мегардад. Таҷрибаи миллии консессионӣ, аз ҷумла амалигардонии шартномаи консессионии системаи энергетикӣ ВМКБ ва ба консессия супоридани шохроҳи Душанбе - Чаноқ самаранокии худро нишон доданд. Масалан, новобаста аз вазъи боду ҳаво хизматрасонӣ дар роҳи байналмилалӣ Душанбе - Чаноқ аз ҷониби консессиядор дар сатҳи зарурӣ ба роҳ монда шуда, сифатнокии роҳ ва рафтуомади шабонарӯзӣ тавассути он таъмин гардидааст.

Бинобар муҳимияти дар сатҳи давлатӣ дастгирӣ ёфтани ташаббусҳои бахши хусусӣ, Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ - Пешвои миллат, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон ханӯз соли 2010 дар Паёми худ ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон қайд намуданд, ки дар ҷумҳурии мо аз лиҳози ҳуқуқӣ бояд чунин як

фазои озоде мухайё гардад, ки ҳар як фарди хоҳишманди ташкили фаъолияти соҳибкорӣ чунин имкониятро дошта бошад ва бо дастгириву химояи давлат фаро гирифта шавад. Ҳамчунин зикр гардид, ки рушди устувори соҳибкорӣ кафили инкишофи боэътимоди иқтисодиёт ва паст гардидани шиддати таъсири бухрон буда, барои афзун шудани бучети давлатӣ мусоидат хоҳад кард. Маҳз тавассути механизми ҳамкориҳои бахши давлативу хусусӣ кам кардани ҳиссаи маблағҳои бучетӣ дар лоиҳаҳои инфрасохтори сармоягузорӣ имконпазир буда, чунин лоиҳаҳо бояд бештар ба лоиҳаҳои азнавсозӣ табдил дода шаванд ва дар ин маврид механизми консессияро истифода намудан лозим аст¹.

Дар асоси супоришҳои Роҳбари давлат муқаррароти Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» ва масъалаҳои вобаста ба истифодаи объектҳои консессионӣ аз ҷониби мақомоти давлатӣ мавриди таҳлилу омӯзиши ҳамачониба қарор гирифта, дар натиҷа соли 2011 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» дар таҳрири нав қабул гардид.

Мутаассифона, шартномаҳои консессионӣ ҳамчун таконбахши рушди иқтисодиёти кишвар, аз ҷумла истифодаи самараноки молу мулкҳои давлатӣ дар маҷмуъ ва канданиҳои ғойданок дар алоҳидагӣ шуда натавонистанд. Ба андешаи мо, ин ҳолат ба номукаммалии қонунгузориҳои соҳа марбут доништа мешуд, ҳарчанд ки вобаста ба такмили соҳа ва ба роҳ мондани фаъолияти консессионӣ Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» дар таҳрири нав (соли 2011) қабул гардид, вале фаъолияти миллии консессионӣ ба таври бояду шояд рушд накард. Таҳлилҳо нишон медиҳанд, ки дар баробари мавҷуд будани мушкилоти самти қонунгузорӣ, сабабҳои муҳими рушд наёфтани соҳа маҳз нокифоягии асосноккунии илмӣ шартномаҳои консессионӣ, набудани таҳқиқоти ҳаматарафаи фарогирандаи паҳлуҳои асосии ҳамкориҳои консессионии давлат бо бахши хусусӣ, ба таври зарурӣ ҳал нагардидани мушкилоти ҳуқуқӣ дар соҳаи танзими шартномавии консессия, номуайянии қонунгузориҳои консессионӣ дар низоми умумии ҳуқуқии ҷумҳурӣ, кӯшишҳои камсамари дарёфти роҳҳои рушди минбаъдаи фаъолияти консессионӣ, ташаккул наёфтани нуқтаи назари доктринавии ягона дар хусуси шартномаҳои консессионӣ ва ғайраҳо маҳсуб ёфта, дар маҷмуъ таҳқиқоти илмӣ мазкурро боз ҳам мубрам мегардонанд.

Дарачаи таҳқиқи мавзӯи илмӣ. Бо мақсади таҳлили ҳамачонибаи масъалаҳои ҷойдошта аз ҷониби муаллиф корҳои илмӣ олимони

¹Ниг.: Паёми Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон Эмомалӣ Раҳмон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 24.04.2010 сол. [Захираи электронӣ]. – Манбаи дастрасӣ: <http://prezident.tj> (санаи муроҷиат: 12.12.2021).

ватанию хориҷӣ, ки ба шартномаҳои концессионӣ бахшида шудаанд, аз ҷумла таҷрибаи миллии концессионӣ мавриди омӯзиш қарор гирифт.

Масъалаи танзими ҳуқуқи шартномаҳои концессионӣ дар қорҳои илмии олимони хориҷӣ, аз ҷумла Н.И. Бухарин², Л.Г. Ландау³, В.Г. Варнавский⁴, В.В. Котов⁵, Н.Г. Доронин⁶, С.П. Мороз⁷, С.А. Сосна⁸ ва дигарон ба таври амиқ таҳқиқ карда шудаанд.

Рисолаҳои илмии Я.О. Золоева⁹, О.Н. Савинова¹⁰, И.С. Вахтинская¹¹, А.В. Богдасарова¹², Р.М. Жемалетдинов¹³, С.В. Шорохов¹⁴, И.Г. Майор¹⁵ ва дигарон ба масъалаҳои «Шартномаҳои концессионӣ ва дигар шартномаҳо бо сармоягузори хориҷӣ дар соҳаи азхудкунии қанданиҳои ғоиданок», «Танзими шартномавии муносибатҳои концессионӣ тибқи қонунгузори Федератсияи Россия», «Аломатҳои маданӣ - ҳуқуқи шартномаи концессионӣ», «Шартномаҳои концессионӣ дар ҳуқуқи маданияи Федератсияи Россия ва давлатҳои хориҷӣ», «Танзими маданӣ - ҳуқуқи шартномаҳои концессионӣ», «Шартномаи концессионӣ ҳамчун шакли идораи оммавӣ: таҳқиқи таносуби ҳуқуқӣ», «Танзими маданӣ - ҳуқуқи муносибатҳои концессионӣ» ва ғайраҳо

² Ниг.: Бухарин Н.И. Избранные произведения. – М., 1988. – 499 с.

³ Ниг.: Ландау Б.А. Концессионное право Союза ССР. – М., 1925. – 74 с.

⁴ Ниг.: Варнавский В.Г. Партнерства государства и частного сектора: формы. Проекты, риски. – М.: Наука, 2005. – 315 с.; Варнавский В.Г. Концессионный механизм партнерства государства и частного сектора. – М., 2003. – 270 с.; Варнавский В.Г. Методологические вопросы становления концессионных отношений в России / В.Г. Варнавский // Экономика строительства. – 2002. – №9. – С. 3.

⁵ Ниг.: Ниг.: Котов В.В. Государственные и муниципальные концессии в системе отношений собственности / В.В. Котов // Экономика строительства. – 2004. – №9. – С. 30-37; Котов В.В. Некоторые концептуальные предложения к закону о государственных и муниципальных концессиях / В.В. Котов // Экономика и строительство. – 2000. – №6. – С. 22.

⁶ Ниг.: Доронина Н.Г. К проекту закона о концессионных договорах / Н.Г. Доронина // Договор: правовые и экономические аспекты. Сборник научных трудов. – М.: ООО «Нестор Академик Паблишерз», 1999. Вып. 1. – С. 75-86.

⁷ Ниг.: Мороз С. О правовой природе договора концессии / С.Мороз // Юрист. – 2004. – №12. – С. 59.

⁸ Ниг.: Сосна С.А. Концессионные соглашения: теория и практика. – М.: 2002. – 251 с.; Сосна С.А. Концессионные договоры с иностранными инвесторами / С.А. Сосна // Правовое регулирование иностранных инвестиций в России. – М.: РАН, Институт государства и права, 1995. – С. 66-76.

⁹ Ниг.: Золоева Я.О. Концессионные и иные договоры с иностранными инвесторами в области добычи полезных ископаемых: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Золоева Яна Олеговна. – Москва, 2003. – 200 с.

¹⁰ Ниг.: Савинова О.Н. Договорное регулирование концессионных отношений по законодательству Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Савинова Ольга Николаевна. – Казань, 2006. – 201 с.

¹¹ Ниг.: Вахтинская, И.С. Гражданско-правовые признаки концессионного соглашения: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Вахтинская Ирина Сергеевна. – Москва, 2008. – 292 с.

¹² Ниг.: Богдасарова А.В. Концессионное соглашение в гражданском праве России и зарубежных стран : дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Богдасарова Алина Владимировна. – М., 2009. – 247 с.

¹³ Ниг.: Жемалетдинов, Р.М. Гражданско-правовое регулирование концессионных соглашений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Жемалетдинов Рустэм Маратович. – Уфа, 2008. – 177 с.

¹⁴ Ниг.: Шорохов, С.В. Концессионное соглашение как форма публичного управления: сравнительно-правовое исследование: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Шорохов Сергей Валерьевич – М., 2009. – 33 с.

¹⁵ Ниг.: Майор, И.Г. Гражданско-правовое регулирование концессионных отношений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Майор Иван Геннадьевич – Ставрополь, 2009. – 189 с.

бахшида шудаанд. Хулоса ва пешниҳодҳое, ки аз ҷониби олимони номбурда манзур гардиданд, дар омӯзиши падидаи консессия, муайян кардани табиати ҳуқуқӣ ва мақоми он дар низоми ҳуқуқӣ, инчунин танзими ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ саҳми арзишманд доранд.

Таҳлилҳои мо нишон доданд, ки то имрӯз дар Ҷумҳурии Тоҷикистон тадқиқоти маҷмӯавии илмию ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ вучуд надорад. Аз ҷониби пажуҳишгарони ватанӣ баъзе паҳлуҳои алоҳидаи ҳуқуқӣ ва танзими шартномавии шартномаҳои консессионӣ таҳқиқ карда шуданд. Ҳамин тавр, дар корҳои илмии Ш.М. Менглиев¹⁶, М.З. Раҳимзода¹⁷, Н. Шонасриддинов¹⁸, У. Бобоев¹⁹, Ҷ.Қ. Бобоев²⁰, М.Н. Раҷабзода²¹, Ф.С. Сулаймонов²² ва дигарон ҷиҳатҳои алоҳидаи муносибатҳои ҳуқуқии консессионӣ баррасӣ шудаанд.

Гуфтаҳои боло аз он шаҳодат медиҳанд, ки то ҳанӯз дар Тоҷикистон як таҳқиқоти ҳамачонибаи масъалаҳои танзими ҳуқуқии ҳамкорихои давлат бо субъектони бахши хусусӣ дар шакли консессия гузаронида нашудааст. Набудани таҳқиқоти пурраи ҳуқуқии мавзӯ ва дар баробари ин ҳамчун падидаи нав баромад намудани консессия дар ҷумҳурии мо имкон медиҳад, ки омӯзиши ҷанбаҳои назариявии шартномаҳои консессионӣ ва танзими ҳуқуқии он барои рушди минбаъдаи муносибатҳои консессионӣ дар Тоҷикистон заминаи муҳим гузорад.

Робитаи таҳқиқот бо барномаҳо ва мавзӯҳои илмӣ. Таҳқиқоти диссертатсионӣ мутобики мавзӯи илмӣ-таҳқиқотии кафедраи ҳуқуқи байналмилалии факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон: «Шартномаҳои консессионӣ: дурнамо ва рушд (2010-2023)» дар кафедраи ҳуқуқи байналмилалии факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон иҷро шудааст.

ТАВСИФИ УМУМИИ ТАҲҚИҚОТ

¹⁶ Ниг.: Менглиев Ш.М. Избранные труды по гражданскому праву / Ш.М. Менглиев Душанбе: «Истеъдод», 2011- 696 с., Менглиев Ш.М. Международное частное право. Часть 1. / Ш.М. Менглиев. – Душанбе: «Деваштич», 2002. – С. 37-39.

¹⁷ Ниг.: Раҳимов М.З. Избранные труды / М.З. Раҳимов. Душанбе: «Бухоро», 2014. 638 с.; Раҳимов М.З., Маҳмадшоев Ф.А. Мушкilotи таъминоти ҳуқуқии истифодаи об ва захираҳои об дар минтақаи Осиёи Марказӣ / М.З. Раҳимов, Ф.А. Маҳмадшоев // Қонунгузорӣ. – 2013. – №4 (12). – С.10-18; Раҳимов М.З. Ҳуқуқи соҳибкорӣ [Текст] / М.З. Раҳимов. – Душанбе: Деваштич, 2005. – 410 с.

¹⁸ Ниг.: Шонасриддинов Н. К вопросу о договорном регулировании отношений сферы водоснабжение // Государства и право. – 2007. – №1. – С. 53-57.

¹⁹ Ниг.: Бобоев У.Х. Организационно-правовые формы совместной хозяйственной деятельности (международно-частноправовой аспект): монография / У.Х. Бобоев. – Душанбе: «Ирфон», 2004. – 180 с.

²⁰ Ниг.: Бобоев Д.К. Договор коммерческой концессии по законодательству Республики Таджикистан: монография / Д.К. Бобоев. – Душанбе: «ЭР-граф», 2012. – 152 с.

²¹ Ниг.: Раҷабов, М.Н. Гражданско-правовой статус иностранцев в Республике Таджикистан [Текст]: монография / М.Н. Раҷабов. – Душанбе: Ирфон, 2004. – 178 с.

²² Ниг.: Сулаймонов Ф.С. Республика Таджикистан – участник международных частно – правовых отношений. – Душанбе, 2006. – 170 с.

Мақсади таҳқиқот. Ҳадафҳои пажӯҳиши диссертатсионӣ пеш аз ҳама таҳқиқоти ҳамачонибаи ҳуқуқии масъалаҳои назариявӣ ва амалии шартномаҳои консессионӣ дар иртибот ба талаботи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон, таҷрибаи миллӣ ва хориҷии консессионӣ бо дарназардошти самаранокии истифодаи моликияти дар ихтиёри давлат қарордошта, инчунин таҳияи пешниҳодоти концептуалӣ барои ҳалли мушкилоти ошкоршуда мебошад.

Вазифаҳои таҳқиқот. Барои ноил шудан ба мақсадҳои зикршуда аз ҷониби муаллиф иҷрои вазифаҳои зерин ба нақша гирифта шудаанд:

- таҳқиқ ва муаррифии самаранокии шартномаҳои консессионӣ ҳамчун шакли муносибат байни давлат ва сармоягузори хусусӣ, инчунин муайян намудани заминаҳои танзими ҳуқуқии онҳо дар Ҷумҳурии Тоҷикистон;

- таҳлили заминаҳои ҳуқуқии танзими муносибатҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон;

- гузаронидани таҳлили нуқтаи назари олимони ватанӣ ва хориҷӣ бо дарназардошти ба таври васеъ кушодани мафҳум ва хусусияти ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ;

- муайян намудани хусусиятҳои таркиби субъектони шартномаи консессионӣ ва тавсифи он аз нуқтаи назари иштирокчиёни муносибатҳои ҳуқуқии маданӣ;

- шарҳи хусусиятҳои бастании шартномаи консессионӣ бо дарназардошти тавачҷуҳи афзалиятнок ба интихоби озмунии консессиядор;

- гузаронидани таҳлили муқоисавии шартномаи консессионӣ бо дигар шартномаҳои ҳуқуқи маданӣ, ошкор намудани хусусиятҳои умумӣ ва фарқкунандаи он;

- муайян кардани номгӯй, ҳаҷми салоҳият ва вазифаҳои субъектҳои муносибатҳои консессионӣ;

- таҳқиқи масъалаи қарорҳои ҳуқуқии консессиядор тибқи шартномаи консессионӣ;

- муайян намудани ҷанбаҳои назариявӣ ва амалии ҷавобгарии тарафҳо барои иҷро накардани уҳдадориҳо тибқи шартномаи консессионӣ;

- таҳия намудани пешниҳодҳои назариявӣ амалӣ ва тавсиявӣ ҷиҳати такмили санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ ва таъмини самаранокии татбиқи онҳо дар соҳаи фаъолияти консессионӣ.

Объекти таҳқиқот маҷмӯи муносибатҳои ҷамъиятӣ мебошанд, ки дар асоси танзими шартномавӣ байни давлат ва субъектҳои бахши хусусӣ дар раванди ба имзо расонидан, иҷро ва қатъи шартномаҳои

консессионӣ бо мақсади идоракунии самарабахшии моликияти давлатӣ ба амал меояд.

Мавзӯи таҳқиқот. Ба ҳайси мавзӯи таҳқиқот қонунҳо ва дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон ва давлатҳои хориҷӣ, ки ба танзими ҳуқуқии шакли консессионии шарикии давлат ва бахши хусусӣ равона шудаанд, инчунин адабиёти умумӣ ва махсуси илмӣ дар ин соҳа баромад мекунад.

Марҳила, мақон ва давраи таҳқиқот. Таҳқиқоти диссертатсионии мазкур фарогири се марҳилаи асосӣ мебошад: 1) заминаҳои танзими ҳуқуқӣ ва рушди муносибатҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон, 2) мафҳум, хусусият, таснифот ва табиати ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ, 3) ҳуқуқи уҳдадорӣ, қарорҳои ҳуқуқӣ ва масъулияти субъектҳои шартномаи консессионӣ. Давраи фаъоли таҳқиқоти диссертатсионӣ фарогири солҳои 2010-2023 мебошад.

Асосҳои назариявии таҳқиқот. Асосҳои назариявии таҳқиқотро мавқеъ ва ҳулосаҳои, ки дар асарҳои илмӣ олимони маъруфи илми ҳуқуқшиносии ватанӣ ва хориҷӣ, аз қабиле Ш.М. Менглиев, В.А. Ойгензихт, М.З. Тоиров, О.У., Усмонов, О.С. Раҳимов, Н.Г. Ғаюров, М. Раҷабов, У. Бобозода, Ҷ.Қ. Бобоев, Р.Б. Бозоров, Ф.С. Сулаймонов, Н. Табаров, Н. Шонасриддинов, С.С. Алексеев, М.И. Брагинский, М.М. Богуславский, Н.И. Бухарин, И.Н. Бернштейн, В.В.Витрянский, Ш.К. Доронина, О.А. Красавчиков, А.В. Киринов, Л.Г. Ландау, В.П. Мозолин, Е.А. Суханов, М.К. Сулаймонов, С.А. Сосна, Л.С. Тал, Ю.К. Толстой, Н.Ф. Иоффе ва дигарон дарҷ шудаанд, ташкил медиҳанд.

Ҳангоми навиштани рисолаи илмӣ, қорҳои илмӣ олимони шинохта дар соҳаи танзими ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ, махсусан А.В. Богдасарова, В.Г. Варнавский, И.С. Вахтинская, Н.Г. Доронина, Я.О. Золотоева, И.Г. Майор, С.А. Сосна, О.Н. Савинова, Р.М. Жемелетдинов, С.В. Шорохов ва дигарон таҳлил гардидаанд.

Асосҳои методологии таҳқиқот усулҳои умумиилмӣ таҳлил ва синтез, инчунин усулҳои таҳлили мантиқӣ, системавӣ, муқоисавӣ ҳуқуқӣ ва таърихӣ мебошанд. Истифодаи маҷмӯи ин усулҳо барои то ҳадди имкон ноил шудан ба ҳадафҳои таҳқиқот равона карда шудааст.

Заминаҳои эмпирикӣ. Заминаи эмпирикии диссертатсияи мазкурро ҳисоботи омории Ҷумҳурии Тоҷикистон, ҳисобот ва маълумотномаҳои соҳавӣ нашршудаи Қумитаи давлатии сармоягузорӣ ва идораи амволи давлатӣ, Вазорати рушди иқтисод ва савдо, Вазорати энергетика ва захираҳои об, дигар вазорату идораҳои соҳавӣ, маводҳои дар воситаҳои ахбори омма нашршуда вобаста ба шартномаҳои консессионии дар Ҷумҳурии Тоҷикистон басташуда, инчунин Паёмҳои Президенти

Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон ташкил медиҳанд.

Навгонии илмӣ таҳқиқот. Навгонии илмӣ таҳқиқоти рисола аз он иборат аст, ки аввалин маротиба дар илми ватании ҳуқуқӣ таҳқиқи ҳамаҷонибаи масъалаҳои назариявӣ амалӣ ва танзими ҳуқуқии муносибатҳои консессионӣ анҷом дода шуд. Самтҳои асосии таҳқиқот ба муайян намудани дурнамои рушди ҳамкориҳои консессионии давлат ва соҳибкориҳои хусусӣ, таҳлили қонунгузорӣ дар ин соҳа, муайян кардани норасоҳои мавҷуда ва пешниҳоди таклифҳои мушаххас барои тақмили он равона гардидааст.

Нуқтаҳои ба ҳимоя пешниҳодшаванда. Нуқтаҳои асосии барои ҳимоя пешниҳодшаванда инҳоянд:

1. Хусусиятҳои рушди шарикӣ давлат бо бахши хусусӣ дар шароити муосир шарҳ дода шуда, ҳолати ташаккули як фаҳмиши сиёсӣ-консептуалии муҳимияти чунин шарикӣ, махсусан барои лоиҳаҳои сармоягузорию, ки ҳам барои давлат ва ҳам барои тижорат аҳамияти аввалиндараҷа доранд, тасдиқ мегардад.

Маҷмӯи таҳқиқи асосҳои назариявӣ ва амалии пайдоиш ва рушди муносибатҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон тасдиқ менамоянд, ки истифодабарии моликияти давлатӣ дар асоси консессия ва бо ҷалби воситаҳои молиявӣ технологӣ ва дигар воситаҳои бахши хусусӣ самарабахш мебошад.

2. Заминаҳои таърихӣю объективонаи рушди консессия дар Ҷумҳурии Тоҷикистон муайян гардиданд, ки ба хусусиятҳои зерин алоқаманд мебошанд:

а) ба даст овардани Истиқлоли давлатӣ ва гузариши иқтисодиёт ба шакли бозории хоҷагидорӣ дар ҚТ;

б) барасмиятдарории шаклҳои нави ҳуқуқии шарикӣ давлативу хусусӣ, баҳогузориҳои самаранокӣ ва зарурати рушди минбаъдаи он;

в) мавҷудияти захираҳои табиӣ дар қаламрави мамлакат ва дурнамои ҷалби сармояи хориҷӣ бо мақсади коркарди минбаъдаи онҳо;

г) истифодаи оқилонаи захираҳои оби дар кишвар мавҷудбуда бо мақсади баланд бардоштани иқтидори энергетикӣ, ки ба ҳалли мушкилоти норасоии нерӯи барқ дар асоси консессия, хусусан дар фасли зимистон равона шудааст.

Вале, новобаста аз мавҷудияти имкониятҳои ояндадор, таҷрибаи миллии консессионӣ тавассути баимзорасонии шартномаҳои дахлдор рушди босуръат надошт, ки сабабҳои онро метавон чунин шарҳ дод:

а) ҳодисаҳои марбут ба ҷанги таҳмилии шаҳрвандӣ, ки ба имиджи давлат таъсиргузор буда, боварии сармоягузориҳои хориҷиро барои

анчоми фаъолияти сармоягузори дар кишвари мо ба таври чиддӣ коҳиш дод;

б) кӯшишҳои аввалини таҷрибаи дар амал татбиқшудаи ҳамкориҳои давлат бо бахши хусусӣ, ки баҳогузориҳои тавакалҳо ва таҳлили самранокиро тақозо менамояд;

в) ба мушоҳида расидани дигар монеаҳо дар сатҳи қонунгузори ва мушкилоти татбиқи шартномаҳои консессионӣ ва ғайра.

3. Таҳлили санадҳои меъёрии ҳуқуқии танзимкунандаи муносибатҳои консессионӣ, ки дар даврони Истиқлоли давлатӣ дар ҚТ қабул гардидаанд, нишон медиҳад, ки дар муқаррароти онҳо вобаста ба додани ҳуқуқи истифодаи захираҳои табиӣ (қитъаҳои замин, қонҳои маъданҳои фойданок) ва дигар объектҳои хоҷагидорӣ ба консессионер ҳатогӣю номутобиқатиҳои мушаххас ҷой доранд, ки дар навбати худ барои рушди минбаъдаи муносибатҳои консессионӣ дар кишвар монеаҳо эҷод менамоянд.

Ҳамзамон, муҳокимаҳои давомдори илмӣ дар бораи хусусияти (табиати) ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ муайян карда шуда, бо таҳқиқи ҳамҷонибаи масъала ба мавқеи олимони вобаста ба пазируфтани шартномаи консессионӣ, ҳамчун шакли маданӣ-ҳуқуқии ҳамбастагии байни конседент ва консессионер, ки ба ҳолати имрӯзаи танзими муносибатҳои уфуқӣ мувофиқат менамояд, афзалият дода мешавад. Қобили зикр аст, ки қонунгузориҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон бо баъзе шарҳу эзоҳ, одатан шартномаҳои консессионеро ба сифати шартномаи маданӣ-ҳуқуқӣ муайян кардааст. Дар Кодекси маданияти Ҷумҳурии Тоҷикистон аз соли 2022 ба масъалаҳои консессия бахшида шудани боби 61 тасдиқи гуфтаҳои боло мебошад.

4. Бо ба инобат гирифтани вазъи кунунӣ ва дурнамои рушди муносибатҳои консессионӣ мувофиқи мақсад доништа мешавад, ки мақоми ваколатдори давлатӣ дар ҳамкорӣ бо дигар мақомоти давлатӣ таҳлили пайваста ва мониторинги доимии вазъи истифодаи моликияти давлатиро гузаронида, соҳаҳои фаъолият, ки ба ҷалби сармоягузориҳои хусусӣ, махсусан дар шакли консессия эҳтиёҷ доранд, муайян карда, лоиҳаҳои консессионии барои иқтисодиёт ҷолибро сари вақт таҳия ва барои амалигардонӣ пешниҳод созад ва дар ин замина мушкилоти соҳаи консессияи миллиро сари вақт ошкор ва баҳри бартараф намудани онҳо тақлифҳои судманд манзур намояд.

Гузaronидани ҳисобҳои пешакӣ ва арзёбии лоиҳаҳои эҳтимолӣ ва имконпазири консессионии аз нигоҳи иқтисодӣ самаранок қобили дастгирӣ шуморида шуда, пешниҳод гардидааст, ки танзими ҳуқуқӣ ва тартиби баргузориҳои он бо роҳи қабули санади алоҳидаи меъёрии

хуқуқии Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон ва додани ин ваколат ба мақоми ваколатдори давлатӣ амалӣ карда шавад. Ба андешаи муаллиф чунин тарзи корбарӣ имконият медиҳад, ки моликияти давлатии бесамар ё ғайрмақсаднок истифодашаванда сари вақт муайян гардида, довталабони манфиатдор барои ба консессия гирифтани чунин молу мулк аз маҷмӯи талаботи ҳуқуқӣ ва иқтисодию иҷтимоии ба консессия гирифтани чунин моликият қаблан бохабар гарданд.

5. Таҷрибаи бегона кардани дороии консессионӣ аз рӯи шартномаи консессионӣ, ки дар шартномаи консессионии системаи энергетикии Вилояти Мухтори Кӯҳистони Бадахшон пешбинӣ гардидааст, такмилталаб буда, минбаъд метавонад таҷрибаи пурра бегона кардани объектҳои консессиониро ба миён оварад ва ба ин васила бартарӣ ва самаранокии истифодаи молу мулки давлатиро дар асоси консессия нисбат ба хусусигардонии моликияти давлатӣ зерӣ шубҳа гузорад.

6. Норозигии илмии худро ба мавқеи ҷорӣ намудани ҳисобии (отчисление) иловагӣ аз консессиядор вобаста ба ҳаҷми даромади ӯ баён месозем, чунки чунин амалия метавонад консессиядорро ба ҳолатҳои пинҳонкунии даромади худ ва ё маҳдуднамоӣ ба афзоиши минбаъдаи истеҳсолоти консессионӣ водор намояд.

Пурра ва ҳамаҷониба мавриди танзими ҳуқуқӣ қарор нагирифтани масъалаи кафолатҳои ҳуқуқии консессиядор дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо», ки боиси номукамал гардидани низоми ҳифзи ҳуқуқи манфиатҳои онҳо гардидааст, метавонад дар оянда ба амалигардонии самараноки шартномаҳои консессионӣ монеа эҷод намояд. Аз ҷониби қонунгузор зимни қабули Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» аз соли 2011 хориҷ намудани ҳуқуқи конседент дар хусуси бо тартиби яктарафа қатъ кардани шартномаи консессионӣ, худ ҳамчун кафолати махсуси консессиядор муаррифӣ мегардад. Ҳамзамон, тартиби ҳалли баҳсҳо байни консессиядор ва конседент такмили минбаъдаро тақозо дошта, пешниҳод мегардад, ки дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» имконияти баррасии баҳсҳои консессионӣ дар суди ҳақамӣ ё арбитражи байналмилалӣ тичоратӣ пешбинӣ карда шавад. Зикр бояд кард, ки новобаста аз набудани чунин меъёр дар Қонун, ин муқаррарот дар шартномаҳои басташудаи консессионӣ пешбинӣ шудаанд, яъне инро консессиядор ҳамчун кафолати ҳуқуқҳои худ тақозо дорад. Ҳамзамон, бинобар таҷрибаи бойи худ арбитражи байналмилалӣ метавонад ба баррасии ихтисосманди баҳсҳои консессионӣ мусоидат намояд.

7. Қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон дар мавриди танзими ҳуқуқии иштироки давлат дар муносибатҳои хусусии ҳуқуқӣ, принципи

баробарии ташкилоти оммавӣ-ҳуқуқиро бо дигар иштирокчиёни оддии муносибатҳои маданӣ-ҳуқуқӣ дастгирӣ менамояд. Таносуби масъулияти ҳуқуқии давлат ва масъулияти ҳуқуқии мақомоти давлатӣ дар назди консессионер нишон медиҳад, ки новобаста аз он ки кадом мақомоти давлатӣ шартномаи консессионер ба имзо мерасонад, Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳамеша ҳамчун конседант боқӣ мемонад, ки гувоҳи масъулияти пурраи шартномавии давлат дар назди консессионер мебошад.

Аҳамияти назариявӣ ва амалии таҳқиқот. Аҳамияти назариявӣ ва амалии таҳқиқоти рисола аз он иборат мебошад, ки муаллиф дар натиҷаи таҳқиқоти анҷомдода пешниҳодҳои назариявӣ амалӣ ва ташкилию стратегиеро, ки метавонанд дар чараёни такмили заминаҳои меъёрию ҳуқуқӣ ва ташкилии соҳаи консессия, инчунин танзими ҳуқуқии муносибатҳои консессионер байни давлат ва бахши хусусӣ муфид бошанд, манзур намудааст. Хулосаҳо ва пешниҳодҳо, ки дар кори илмӣ мазкур оварда шудаанд, метавонанд дар таҳқиқоти минбаъдаи ин мавзӯ, фаъолияти таълимӣ ва такмили қонунгузорию миллии дар соҳаи консессия истифода шаванд.

Дарачаи эътимоднокии натиҷаҳои таҳқиқот. Эътимоднокии натиҷаҳои таҳқиқот ба таҳлили асоснок ва воқеъбинонаи паҳлуҳои назариявӣ амалии шартномаи консессионер, таҳлил намудани натиҷа ва хулосаҳо, мафҳумҳо, ақидаҳо ва пешниҳодҳои назариявӣ амалии муаллиф, ба роҳ мондани омӯзиши дурнамои падидаи мазкур бо мақсади коркард ва дарёфти механизми муносири танзими шартномаи консессионер асос меёбанд.

Мутобиқати диссертатсия ба шиносномаи ихтисоси илмӣ. Мавзӯи таҳқиқоти диссертатсионӣ «Шартномаҳои консессионер: дурнамо ва рушд» ба шиносномаи ихтисосҳои Комиссияи олии аттестатсионии назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон аз рӯи ихтисоси 12.00.03 – Ҳуқуқи граждани; ҳуқуқи соҳибкорӣ; ҳуқуқи оилавӣ; ҳуқуқи байналмилалӣ хусусӣ мутобиқат менамояд.

Саҳми шахсии доктараби дарачаи илмӣ дар таҳқиқот. Саҳми шахсии доктараб аз омӯзиши ҳамҷонибаи адабиёти илмӣ, санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ, таҷрибаи амалии консессионер ва муқоисаи он бо таҷрибаи дигар давлатҳо сарчашма гирифта, бо дарачаи навоарию илмӣ рисола, махсусан таҳлилҳои назариявӣ, амалӣ, нуқтаҳои илмӣ пешниҳоднамуда ва хулосаҳо, ки дастоварди бевоситаи муаллиф мебошанд, асоснок мегардад. Услуби навишт ва изҳори андеша, масъалагузорию илмӣ ва тақлифҳо барои такмили қонунгузорию соҳавӣ низ аз саҳми шахсии муаллиф дарак дода, дар раванди ҳуқуқҷодкунӣ ба инобат гирифтани

таклифҳои муаллиф, ки дар мақолаҳои илмӣ пешниҳод гардидаанд, асоснокӣ мавқеи илмию амалии диссертантро инъикос менамояд.

Тасвиб ва амалисозии натиҷаҳои диссертатсия. Натиҷаҳои таҳқиқот дар маҷлисҳои кафедраи ҳуқуқи байналхалқии факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон, ки дар он ҷо қори илмӣ анҷом ёфтааст, муҳокима ва тасдиқ гардиданд. Муқаррарот ва хулосаҳои алоҳидаи қори илмӣ дар мақолаҳо ва маърузаҳои муаллиф ва баромадҳои ӯ дар як қатор конференсияҳои илмӣ-амалӣ инъикос ёфтаанд. Аз ҷумла, дар конференсияи илмӣ-амалӣ бахшида ба 20-умин солгарди Истиқлолияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон (соли 2011) дар мавзӯи “Инкишофи қонунгузори консессионии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар даврони соҳибистиқлолӣ”, конференсияи байналмилалӣ илмию амалӣ бахшида ба таҷлили рӯзи қабули Эълومияи умумии ҳуқуқи инсон (9 декабри соли 2022) дар мавзӯи “Баъзе масоил ва хусусиятҳои бастанӣ шартномаи консессионӣ”, Proceedings of the 2nd International Scientific and Practical Conference DIVERSITY AND INCLUSION IN SCIENTIFIC AREA, Warsaw, Poland 26-28.01.2023, Scientific Collection «InterConf» №140 January, 2023. С.425-434. ON THE ISSUES OF THE ENTITLEMENTS AND OBLIGATIONS OF THE PARTIES IN THE CONCESSION AGREEMENT.

Таклифу хулосаҳои дар мақолаҳои илмӣ пешниҳодкардаи муаллиф аз ҷониби таҳиякунандагони лоиҳаи Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» ба инбат гирифта шуда, дар қонунгузори ҷорӣ ворид карда шудаанд.

Интишорот аз рӯи мавзӯи диссертатсия. Вобаста ба мавзӯи диссертатсия аз ҷониби муаллиф 1 монография ва 15 мақолаҳои илмӣ, аз ҷумла 9 адад дар маҷаллаҳои тақризшавандаи Комиссияи олии аттестатсионии назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба нашр расонида шудааст.

Соҳтор ва ҳаҷми диссертатсия. Соҳтор ва ҳаҷми диссертатсия бо мақсад ва вазифаҳои таҳқиқот муайян гардидааст. Рисола аз муқаддима, се боб, ки ба нух параграф тақсим карда шудаанд, хулоса ва рӯйхати адабиёти истифодашуда иборат мебошад. Ҳаҷми диссертатсия 202 саҳифаро ташкил медиҳад.

МАЗМУНИ АСОСИИ ТАҲҚИҚОТ (ФИШУРДА)

Дар муқаддимаи диссертатсия мубрами мавзӯи таҳқиқот дар шароити Ҷумҳурии Тоҷикистон асоснок гардида, дараҷаи воқеии таҳқиқи мавзӯи илмӣ ва робитаи он бо барномаҳои илмӣ муайян,

мақсаду вазифаҳо мушаххас, объект, мавзӯ ва давраи таҳқиқот тавсиф шуданд. Инчунин, асосҳои назариявӣю методологии таҳқиқот дақиқ ва навгонҳои илмӣю таҳқиқот шарҳ дода шуда, нуқтаҳои асосии барои ҳимоя пешниҳодшаванда бо дарназардошти аҳамияти назариявӣю ва амалии онҳо тавсиф гардидаанд. Зимнан, дар он саҳми шахсии довталаби дараҷаи илмӣю ва маҷмӯи интишороти ӯ зикр, сохтор ва ҳаҷми диссертатсия пешбинӣ гардидааст.

Боби якуми таҳқиқоти диссертатсионӣ - **“Заминаҳои объективии танзими ҳуқуқии муносибатҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон”** номгузорӣ ва аз ду зербоб иборат буда, дар қисмати аввал заминаҳои рушди шартномаҳои консессионӣ, ҳамчун шакли муносибат байни давлат ва сармоягузори хусусӣю ва дар зербоби дуюм асосҳои ҳуқуқии танзими муносибатҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон мавриди баррасӣ қарор гирифтаанд.

Зербоби якуми боби якум - **“Заминаҳои рушди шартномаҳои консессионӣ, ҳамчун шакли муносибат байни давлат ва сармоягузори хусусӣ”** номгузорӣ шуда, дар он равандҳою ва таҷрибаи ҷаҳонии татбиқи шартномаҳои консессионӣю ва манфиатнокии истифодаи ин модели ҳамкориҳои давлат бо бахши хусусӣю дар шароити Тоҷикистон таҳқиқ гардидаанд. Зиеда аз 120 давлати ҷаҳон шартномаҳои консессиониро ҳамчун механизми қобили баланди таваҷҷуҳ дар самти самаранокю ва бо ҷалби сармояҳои хусусӣю дар соҳаҳои иҷтимоӣ-иқтисодӣю истифода қардани моликияти давлатӣю фаъолон татбиқ менамоянд²³.

Пайдоиши имконияту шароитҳои нави истифодаи моликияти давлатӣю дар замони Истиқлоли давлатӣю, амалинамоии намудҳои гуногуни ҳамкориҳою дар шароити гузариш ба муносибатҳои бозорӣю, ташаккули асосҳои боварибахши ҳамкориҳои давлат бо бахши хусусӣю дар шакли консессия, дарки муҳимияти рушди онҳою дар Ҷумҳурии Тоҷикистон, иқтисодии мавҷудаи захираҳои табиӣю ва зарурати ҷалби васеи сармояи хориҷӣю дар қарқарди минбаъдаи онҳою ва ғайраю аз масъалаҳои ҳастанд, ки муаллиф онҳоро ҳамчун омилҳои объективии рушди минбаъдаи танзими ҳуқуқии муносибатҳои консессионӣю дар Тоҷикистон баҳогузорӣ қардааст.

Муаллиф якҷанд сабабҳои монеасозии рушди таҷрибаи миллии консессиониро муайян қарда, новобастаю аз ин қайд менамояд, ки қӯшишҳои фаъоли баимзорасонии шартномаҳои консессионӣю дар Тоҷикистоню аз лиҳози манфиатнокии иқтисодию иҷтимоӣю татбиқашон хело муваффақ мебошанд.

²³ Ниг.: Сосна С.А. Концессионные договоры с иностранными инвесторами // Правовое регулирование иностранных инвестиций в России. – М., инст-т гос-ва и права РАН, 1995. – С. 66.

Яке аз сарватҳои миллии мо захираҳои табиӣ аз рӯи миқёс азим, аз рӯи шаклу намуд гуногун ва аз лиҳози сифат хело арзишманд мебошанд. Дар иртибот ба ин, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон мухтарам Эмомалӣ Раҳмон қайд карданд, ки тибқи пешгӯии мутахассисон дар қабри замини Тоҷикистон беш аз се триллион метри мукааб газ ва қариб чор миллиард тонна ангишт мавҷуд аст, ки он Тоҷикистонро ба яке аз зинаҳои намоён дар байни кишварҳои ИДМ ҷойгир мекунад²⁴. Аз ин лиҳоз, дар таҳқиқоти мазкур иқтидор ва дурнамои ҷалби минбаъдаи сармоягузориҳои хориҷӣ ба соҳаи энергетика ва коркарди конҳои ашёи хом асоснок гардидааст.

Зербоби дуюми боби якум - «**Асосҳои ҳуқуқии танзими муносибатҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон**» номгузори ва дар он ҷараёни пайдоиш ва ташаккули заминаҳои ҳуқуқии танзими муносибатҳои консессионӣ таҳлил гардида, зикр шудааст, ки солҳои 90-уми асри XX дар Ҷумҳурии Тоҷикистон мисли дигар давлатҳои пасошуравӣ рағбати ҷамъиятию сиёсӣ вобаста ба масъалаҳои консессия пайдо мегардад. Ҳамчун самти афзалиятноки сиёсати иқтисодии кишвар пазируфта шудани ҷалби сармоя ва тавсеаи шарикӣ давлат бо бахши хусусӣ боиси қабули маҷмӯи санадҳои меъёрии ҳуқуқии соҳаи консессия дар Тоҷикистон дар давраи солҳои 1997-2018 гардид.

Муаллиф асосҳои ҳуқуқии танзими муносибатҳои ҳуқуқии консессиониро дар кишвар ба гурӯҳҳои умумӣ ва махсус ҷудо менамояд. Ба ақидаи муаллиф, ба гурӯҳи умумӣ он асосҳои ҳуқуқиро бояд дохил намуд, ки ҷиҳати рушди муносибатҳои ҳуқуқии консессионӣ шароит фароҳам оварда, қоидаҳои умумии рафторро барои иштирокчиёни шартномаҳои консессионӣ инъикос мекунанд, аз ҷумла Қонуни конституционии Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон», Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи сармоягузори», Кодекси оби Ҷумҳурии Тоҷикистон, Кодекси замини Ҷумҳурии Тоҷикистон, Кодекси фазои ҳавоии Ҷумҳурии Тоҷикистон, Кодекси андозии Ҷумҳурии Тоҷикистон, инчунин меъёрҳои алоҳидаи Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон. Ба гурӯҳи махсус бошад, санадҳои қонунгузориеро метавон мансуб донист, ки дар худ махсусияти танзими пурраю ҳамаҷонибаи муносибатҳои консессиониро инъикос менамоянд ва дар ин маврид Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» ва якҷанд санадҳои зериконунии дар асоси он қабулшуда, махсусан қарорҳои Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи Номгӯи

²⁴ Баромади Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон Эмомалӣ Раҳмон бахшида ба 17-умин солгарди Истиклолияти давлатии Тоҷикистон. Саҳифаи расмӣ интернетии Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон [Захираи электронӣ]. – Манбаи дастрасӣ: <http://www.president.tj> (санаи мурочиат: 29.12.2023).

объектҳое, ки ба консессия дода намешаванд ё ба консессия додани онҳо маҳдуд карда шудааст», «Дар бораи бақайдгирии давлатии шартномаҳои консессионӣ», «Дар бораи муайян намудани мақоми консессионӣ», «Дар бораи Тартиб ва шартҳои гузаронидани озмун дар хусуси ба консессия пешниҳод намудани объект», инчунин Кодекси маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ба инобат гирифта шудааст.

Дар зербоби мазкур меъёрҳои қонунгузорӣ дар мавриди шартномаҳои консессионӣ таҳлил гардида, аввалин маротиба ба чунин намуди шартномаҳо баҳшида шудани як боби алоҳидаи Кодекси маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон қадами муҳим баҳогузорӣ шудааст. Дар таҳқиқоти мазкур миёни меъёрҳои дахлдори Кодекси маданияи ва Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» аз соли 2011 таҳлили ҳуқуқӣ анҷом ёфта, фарқиятҳо ошкор ва зарурати такмили минбаъдаи қонунгузорӣ зикр шудааст.

Бо дарназардошти он ки ҳамкориҳои консессионӣ яке аз воситаҳои муҳим ва самараноки ҷалби сармояи хусусӣ мебошанд, маҷмӯи санадҳои меъёрии ҳуқуқии соҳаи сармоягузорӣ таҳлил гардида, қайд шудааст, ки дар доираи имтиёзҳои пешбиниамудаи қонунгузори соҳаҳои андоз, танзими гумрукӣ, маблағгузорию гранти давлатӣ ва ғайраҳо масъалаҳои фаъолияти консессионӣ пурра танзим нашудаанд.

Ҳамчунин, меъёрҳои танзимкунандаи муносибатҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон дар қонунҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи сарватҳои зеризаминӣ», «Дар бораи энергетика», «Дар бораи металлҳои қиматбаҳо ва сангҳои қиматбаҳо», «Дар бораи корхонаҳои давлатӣ», «Дар бораи экспертизаи экологӣ», «Дар бораи боҷи давлатӣ» ва ғайра таҳлил ва муқаррароти он бо Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» муқоиса шуда, баҳри такмили минбаъдаи онҳо тақлифҳои мушаххас пешниҳод шудаанд.

Боби дуюм – **“Асосноккунии назариявии табиати ҳуқуқии шартомаи консессионӣ”** аз чор зербоб иборат иебошад. Зербоби якуми боби дуюм - **“Мафҳум ва табиати ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ”** номгузорӣ шуда, дар он тафсириҳои энциклопедӣ ва андешаҳои олимони соҳа, аз ҷумла Доронина Н.Г., В.Г. Варнавский, Ландау Б.А., Савинова О.Н., Попов А.И. ва ғайраҳо дар мавриди мафҳум ва табиати ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ таҳлилу ҷамъбасти гардидаанд.

Дар илм мафҳуми консессия ҳамчун низоми муносибатҳо вобаста ба гузашт кардани давлат аз ҳуқуқҳои худ, шакли тичоратии истифодаи моликияти давлатӣ ва ғайраҳо тафсир шудааст. Таҳқиқот нишон додааст, ки консессия дар баъзе кишварҳо ҳамчун шартномаҳои хусусияти оммавӣ-ҳуқуқидошта, дар дигар давлатҳо ҳамчун

шартномаҳои оддӣ маданӣ-ҳуқуқӣ ё шартномаҳои бо он алоқаманд ифода меёбад.

Таклифи муаллиф вобаста ба мафҳуми консессия зимни қабули Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» дар таҳрири нав аз 26 декабри соли 2011 ба инобат гирифта шуда бошанд ҳам, вобаста ба такмили он оид ба беҳсозии объекти консессионӣ ҳамчун яке аз мақсадҳои ба консессия супоридани моликият ва ҳуқуқи консессиядор ба объекти навтаъсис, ки ба моликияти конседент дода мешавад, таклифҳои иловагӣ пешниҳод шудааст.

Дар тадқиқот тасдиқ шудааст, ки миёни олимони дар бобати табиати ҳуқуқии шартномаи консессионӣ ақидаи гуногун ҷой дорад. Муаллиф ба хусусияти маданӣ-ҳуқуқӣ доштани шартномаи консессионӣ афзалият дода, ин мавқеъро аз нигоҳи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон асоснок кардааст.

Зербоби дуюми боби дуюм - **“Хусусияти таркиби субъективии шартномаи консессионӣ”** ном дошта, дар он масъалаҳои вобаста ба вазъи ҳуқуқии тарафҳои шартномаи консессионӣ, яъне конседент ва консессиядор мавриди таҳқиқ қарор гирифтаанд.

Қаблан дар қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон мафҳуми конседент маълум набуд, ки фаҳмиши дақиқи субъектҳои муносибати ҳуқуқии консессиониро мушкил мегардонид²⁵. Мафҳуми мазкур бори аввал дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» дар соли 2011 пешбинӣ гардидааст. Новобаста ба он ки кадом мақоми ҳокимияти давлатӣ барои ба имзорасонии шартномаи консессионӣ ваколатдор шуда бошад, онҳо ҳамеша аз номи Ҷумҳурии Тоҷикистон баромад мекунанд, ки аз масъулияти Ҷумҳурии Тоҷикистон дар назди консессиядор далолат мекунад.

Бо дарназардошти он ки давлат тавассути мақомоти салоҳиятдори худ бо масъалаҳои идоракунӣ дар соҳаи муносибатҳои консессионӣ машғул аст, метавон ба хулосае омад, ки он (давлат) дар муносибатҳои ҳуқуқии консессионӣ нақши дутарафа дорад, аз як тараф ба сифати субъекти шартномаи консессионӣ ва аз тарафи дигар ҳамчун барандаи ҳокимияти давлатӣ баромад мекунад. Бо таҳлили мавқеи олимони соҳа ва талаботи қонунгузории ҷорӣ тасдиқ шудааст, ки Ҷумҳурии Тоҷикистон дар муносибатҳои бо қонунгузории маданӣ танзимшаванда ҳамчун шахси ҳуқуқӣ бо иштирокдорони дигари ин муносибатҳо дар асосҳои баробар иштирок менамояд.

²⁵Ниг.: Абдуллоев А.Р. Инкишофи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон дар даврони соҳибистиклолӣ / (маводҳои конференсияи илмӣ-амалӣ бахшида ба 20-умин солгарди Истиклолияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон). – Душанбе, 2011. – С. 270.

Дар таҷрибаи давлатҳои хориҷӣ ҳолатҳои низ мушоҳида кардан мумкин аст, ки аз тарафи конседент ду ва ё зиёда шахсони ҳуқуқӣ - оммавӣ баромад менамоянд. Чунин муносибат дар шароити Тоҷикистон низ вобаста ба дурнамои ба консессия супоридани роҳҳои байналмилалӣ ва байнишаҳрӣ, хатҳои интиқоли нерӯи барқ ва дигар объектҳои моликияти давлатӣ, ки дар ҳудуди якҷанд воҳидҳои маъмурӣ қарор доранд, истисно намегардад ва дар ин хусус ҷиҳати тақмили қонунгузорӣ тақлифҳо манзур шудааст.

Мутобиқи моддаи 1 Қонун «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 ба сифати консессиядор ҳамаи шахсони воқеӣ ва ҳуқуқие, ки тибқи шартномаи консессионӣ дорои ҳуқуқи консессионӣ мебошанд, баромад карда метавонанд. Дар зербоби мазкур вобаста ба тақмили қонунгузорӣ дар муносибат ба консессиядор тақлифҳо пешниҳод шудаанд.

Зербоби сеюми боби дуюм - **“Хусусиятҳои бастанӣ шартномаҳои консессионӣ”** номгузорӣ шуда, дар доираи он масъалаҳои муқосиавӣ – ҳуқуқӣ ва таҷрибаи амалии бастанӣ чунин шартномаҳо мавриди таҳлил қарор гирифтанд. Зикр гардидааст, ки шартномаҳои консессионӣ дар Тоҷикистон дар муқоиса бо баъзе кишварҳои хориҷӣ дар ҳар як ҳолат алоҳида аз ҷониби тарафҳо таҳия ва ба имзо расонида шуда, таҷрибаи истифодаи шартномаҳои намунавӣ дида намешавад.

Диссертант асосҳои ҳуқуқии танзимкунандаи масъалаҳои бастанӣ шартномаҳои консессиониро таҳлил намуда, дар асоси озмунҳо ба консессия додани объектҳо дуруст ва мутобиқ ба таҷрибаи байналмилалӣ бастанӣ шартномаҳои консессионӣ баҳогузорӣ кардааст.

Таҳқиқоти илмӣ низ бар он назар аст, ки дар ҷаҳони муосир истифодаи принципи рақобати пурра ва кушода дар раванди бастанӣ шартномаҳои консессионӣ ҳамчун василаи сарфа намудани воситаҳои молиявии давлатӣ, пешгирии ғасод (коррупсия) ва рушди устувори бахшҳои иқтисодиёт, ки қаблан дар инҳисори давлат қарор доштанд, баррасӣ мегардад.²⁶ Дар баробари ин, ба консессия супоридани объектҳо дар асоси гуфтушуниди мустақими байни мақомоти консессионӣ ва сармоягузори эҳтимоли низ иҷозат дода мешавад.

Тибқи таҷрибаи мавҷуда ба ҳайси марҳилаҳои пешакии бастанӣ шартномаи консессионӣ тайёр намудани пешниҳодҳои консессионӣ ва интиҳоби консессиядор баромад мекунанд. Диссертант тақлиф дорад, ки пешниҳоди консессионӣ дар сатҳи қонунгузорӣ бо зикри талаботи мушаххас мавриди танзими ҳуқуқӣ қарор гирифта, тартиби судии шикоят аз натиҷаи озмун пешбинӣ карда шавад.

²⁶ Ниг.: Русинова А. Порядок и принципы выбора концессионера: европейский опыт и российский закон // Налоги. – 2006. – №26, С. 9.

Марҳилаи дигари муҳим дар баستاني шартномаи консессионӣ гузаронидани озмун мебошад. Дар идомаи таҳқиқи ин масъала аз ҷониби диссертант вобаста ба такмили масъалаҳои шартномаҳои намунавии консессионӣ, муҳлати баستاني шартномаи консессионӣ, тартиби гуфтушунидҳои баъдиозмунӣ, мушаххас кардани лаҳзаи эътибор пайдо намудани шартномаи консессионӣ тақлифҳои асоснок пешниҳод шудаанд.

Зербоби чоруми боби дуюм - «**Таносуби шартномаҳои консессионӣ бо шартномаҳои ба ҳам алоқаманд**» ном дошта, дар он диссертант таносуби илмию ҳуқуқии шартномаи консессиониро бо шартномаҳои иҷора, консессияи тижоратӣ, паймонкорӣ ва созишнома дар бораи тақсимои маҳсулот анҷом додааст.

Бо дарназардошти мавқеи олимони соҳа ва талаботи қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон масъалаҳои вобаста ба таркиби субъективӣ, мавзӯи шартнома, усули баستاني шартнома, хусусияти ҳуқуқи шахсони сеюм ба объекти консессия, имконияти гузариши молу мулки дахлдор ба тарафи дигар, ҳуқуқи молумулкии тарафи шартнома ба иншооти дар давоми амалигардонии шартнома сохташуда таҳлил гардида, зикр шудааст, ки новобаста ба баъзе монандиҳо, шартномаҳои консессиониро набояд ҳамчун намуди шартномаи иҷора баррасӣ намуд.

Ба ҳамин монанд, дар зербоби мазкур хусусиятҳои умумӣ ва фарқкунандаи шартномаи консессионӣ бо шартномаи консессияи тижоратӣ ва шартномаи паймонкорӣ таҳлил гардида, муайян шудааст, ки аз рӯи хусусиятҳои махсуси худ шартномаҳои консессионӣ навъи мустақили шартномавӣ мебошанд ва якчанд хусусиятҳои умумии шартномаи консессионӣ бо созишнома дар бораи тақсимои маҳсулот нишон дода шудааст.

Боби сеюми таҳқиқоти диссертатсионӣ - «**Иҷрои ухдадорихо дар доираи шартномаи консессионӣ**» ном дошта, дарбаргирандаи се зербоб мебошад. Дар зербоби якуми боби сеюм - «**Ҳуқуқ ва ухдадорихои субъектони шартномаи консессионӣ**» маҷмӯи ҳуқуқ ва ухдадорихои тарафҳои шартномаи консессионӣ аз нигоҳи илми ҳуқуқшиносӣ, таҷрибаи давлатҳои хориҷӣ ва талаботи қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон мавриди таҳқиқ қарор гирифтааст. Новобаста аз он, ки ҳуқуқ ва ухдадорихои субъектҳои муносибатҳои ҳуқуқии консессионӣ дар қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон ба таври маҳдуд муайян гардидааст, таҷрибаи консессионии Ҷумҳурии Тоҷикистон нишон медиҳад, ки доираи васеъ ва муфассали ҳуқуқи ухдадорихои тарафҳо асосан дар ҳуди шартномаи консессионӣ муқаррар карда шудаанд.

Таҳлилҳо нишон медиҳанд, ки вазъи муносибатҳои ҳуқуқии консессионӣ тамоюли босурати наздикшавӣ ба қонунгузории маданиро дошта, мутаносибан шумораи зиёди меъёрҳои диспозитивӣ ба конседент ва консессиядор имкон медиҳанд, ки шартҳои муҳими татбиқи шартномаҳо озодона байни худ муайян намоянд.

Таҳқиқоти мазур нишон додааст, ки дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» аз соли 2011 уҳдадорҳои конседент нопурра мебошад. Ба ақидаи диссертант давлат ҳангоми дар соҳаи консессия ба амал баровардани вазифаҳои назоратии худ набояд дорои ҳуқуқи бемаҳдуди даҳлати беасос ба фаъолияти хоҷагидорӣ консессиядор, махсусан дар ошкор намудани иттилооти махфӣ ё сирри тижоратӣ ӯ бошад. Пешниҳод гардидааст, ки мавзӯ, тартиби ташкил ва татбиқи фаъолияти назоратӣ, инчунин номгуӣ ва қолатҳои мақомоти назоратӣ бояд тибқи санади меъёрии ҳуқуқии Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон тасдиқ гардад.

Зербоби дуҷуми боби сеюм – **“Қафолати ҳуқуқҳои тибқи шартномаи консессионӣ”** номгузорӣ гардидааст. Консессия яке аз шаклҳои мураккаби шарикӣ давлат ва бахши хусусӣ маҳсуб меёбад ва нигоҳ доштани тавозуни манфиатҳои тарафҳо омили муҳиму самараноки дар амал татбиқ гардидани институти консессия мебошад ва дар ин занҷира қафолатҳои давлатии консессиядор нақши муҳим дошта, он ба рушди муносибатҳои консессионӣ мусоидат менамояд. Дар зербоби мазкур асосҳои назариявӣ ҳуқуқӣ ва таҷрибаи амалии татбиқи қафолатҳо дар муносибатҳои консессионӣ мавриди таҳқиқ қарор гирифтаанд. Бо дарназардошти он ки ба имзорасонӣ ва татбиқи шартномаҳои консессионӣ, махсусан ба ҷалби сармоягузориҳои хусусӣ дар соҳаҳои хусусияти иҷтимоидоштаи фаъолияти давлатӣ ва идоракунии самараноки молу мулки давлатӣ нигаронида шудааст, зарур шуморида шудааст, ки нисбат ба консессиядор, аз ҷумла консессиядори ватанӣ бояд номгуӣ қафолатҳои дар қонунгузории сармоягузории Ҷумҳурии Тоҷикистон муқарраршуда тавсеа гарданд.

Омӯзиши таҷрибаи беҳтарини консессия нишон медиҳад, ки имтиёз ва қафолатҳои бо қонун барои консессиядорон муқарраршуда, барои ҷалби сармоягузoron ҷиҳати сармоягузории молиявӣ, техникаӣ, технологияӣ ва дигар воситаҳои худ дар беҳтар намудани молу мулки давлатӣ хизмат мекунад. Таҷрибаи миллии консессионӣ низ нишон медиҳад, ки сарфи назар аз набудани меъёрҳои ҳуқуқии дахлдор дар самти ба консессиядор пешниҳод кардани қафолатҳо, маҷмӯи мушаххаси қафолатҳо барои консессиядор дар ҳуди шартномаи консессионӣ (моддаи 4 Шартномаи системаи энергетикӣ Вилояти Мухтори

Кӯхистони Бадахшон) пешбинӣ шудааст. Дар зербоби мазкур бо мақсади такмили қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон дар ин соҳа як қатор тақлифҳо пешниҳод гардидаанд.

Зербоби сеюми боби сеюм – **“Ҷавобгарии тарафҳои шартномаи консессионӣ барои иҷро накардани ухдадориҳо»** номгузорӣ шуда, дар он масъалаҳои вобаста ба иҷрои шартҳои шартномаи консессионӣ, инчунин ҷавобгарӣ барои иҷро накардан ё ба таври дахлдор иҷро накардани ин шартҳо мавриди таҳқиқ қарор гирифтаанд. Масъалаи мазкур аз он ҷиҳат муҳим арзёбӣ гардидааст, ки бинобар хусусияти таркиби субъективии шартномаҳои консессионӣ ба ҳайси яке аз тарафҳо ташкилоти оммавӣ-ҳуқуқӣ баромад мекунад.

Таҳлили қонунгузории миллӣ нишон медиҳад, ки ҷавобгарии тарафҳои шартномаи консессионӣ дорои хусусиятҳои ба худ хос буда, муқаррароти Кодекси маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон муҳтавои онро пурратар намудааст. Дар ин замина қонунгузор на танҳо меёреро муқаррар кардааст, ки тибқи он ухдадориҳо бояд ба таври матлуб иҷро гаданд, балки тартиб, талабот ва шартҳои иҷрои ухдадориҳоеро, ки аксари онҳо ба шартномаҳои консессионӣ марбут мебошанд, мушаххас намудааст. Тарафҳои шартномаи консессионӣ дорои ҳуқуқ ва ухдадориҳо буда, дар сурати иҷро накардан ё ба таври дахлдор иҷро накардани ухдадориҳои худ дорои масъулият мебошанд.

Тавре ки маълум аст, қонунгузории маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон иштироки давлатро дар муносибатҳои хусусӣ-ҳуқуқӣ ба танзим дароварда, принсипи баробарии ташкилоти оммавӣ-ҳуқуқиро бо дигар иштирокчиёни муносибатҳои маданӣ-ҳуқуқӣ, аз ҷумла шахрвандон ва шахсони ҳуқуқӣ дастгирӣ мекунад. Аз ин бармеояд, ки мақоми давлат дар муносибатҳои хусусию ҳуқуқӣ баробар бо контрагентҳо гузошта мешавад.

Маҳз тавассути мақомоти ҳокимияти давлатӣ, дар маҷмуъ функцияҳо ва вазифаҳои давлат ҳалли худро ёфта, иродаи давлат аз ҷониби мақомот ва мансабдорони он ифода карда мешаванд.

Тавре аз муқаррароти қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон маълум мегардад, ба сифати конседент аз номи давлат ҳукумат ё мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти давлатӣ баромад мекунанд, ки ваколатҳои худро тавассути мақомоти дахлдори давлатӣ амалӣ месозанд. Консессиядор дар муносибати ҳуқуқии консессионӣ иштирок карда, боварӣ ҳосил мекунад, ки ӯ аз рӯи ухдадориҳои худ дар назди давлат, новобаста ба он ки кадом мақоми ваколатдори давлатӣ шартномаро ба имзо расонад, ҷавобгар мебошад. Мутаносибан, консессиядор ба инобат мегирад, ки давлат бо вай дар муносибатҳои ҳуқуқии хусусӣ иштирок

карда, то андозае аз масъуният ва дахлнопазирии худ даст мекашад ва барои амал ё беамалии мақомоти дахлдори давлатӣ ҷавобгариро ба зимма дорад.

ХУЛОСА

Дар асоси таҳлили гузаронидашудаи шартномаҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон ва муайян кардани дурнамои минбаъдаи рушди он метавон хулосаҳои зеринро баровард:

1. То ҳол дар Ҷумҳурии Тоҷикистон таҳқиқоти ҳамачониба ва бунёдии масъалаҳои ҳуқуқии механизми консессионии ҳамкориҳои давлат бо бахши хусусӣ оид ба идоракунии самараноки моликияти давлатӣ гузаронида нашудааст. Қобили зикр аст, ки тавсеаи бомароми шарикии давлат бо бахши хусусӣ дар шароити муосир шаҳодати дар ҷумҳурии мо ташаккул ёфтани як мавқеи мустаҳками сиёсӣ ва концептуалӣ дар мавриди дарки аҳамияти чунин ҳамкориҳо буда, барои амалигардонии лоиҳаҳои аз нигоҳи иҷтимоӣ барои давлат муҳим ва аз лиҳози иқтисодӣ барои бахши тиҷорат манфиатовар заминагузор мегардад. Ҳамзамон бо ин, таҷрибаи давлатҳои пешрафта гувоҳи он аст, ки ҳамгироии давлат ва бахши хусусӣ дар доираи шарикии давлативу хусусӣ ба ҷалби мақсадноку босамари сармояи хусусӣ хос буда, метавонад ба сифати василаи манфиатбахши истифодаи оқилонаи моликияти давлатӣ, инчунин роҳ надодан ба истифодаи ғайрмақсадноки маблағҳои буҷети давлатӣ баромад намояд. Дар раванди таҳлилу ҷамъбасти асосҳои назариявии рушди муносибатҳои консессионӣ, заминаҳои таърихӣ пайдоиш ва тавсеаи консессия дар Ҷумҳурии Тоҷикистон мушаххас гардида, афзалиятҳо ва танзими ҳуқуқии муносибатҳои консессионӣ муайян карда шуданд ва пешниҳод гардидааст, ки амалигардонии фаъолу босурати концепсияи ҳамкориҳои мутақобилан судманди давлат ва бахши хусусӣ, ки ҷолибияти худро дар соҳаҳои гуногуни фаъолият собит кардааст, идома дода шавад.

Илова бар ин, муайян гардидааст, ки бо вучуди дастрас будани имкониятҳои афзалиятноки рушди шартномаҳои консессионӣ, масъалаҳои ҳалталаби илмию амалии тавсеаи муносибатҳои консессионӣ пурра таҳқиқ нагардида, бартарарф кардани мушкилоти дар заминаи таҳқиқоти мазкур ошкоршуда ба рушди ин шакли ҳамкориҳои давлат бо бахши хусусӣ мусоидат хоҳад намуд. Биноан, кӯшишҳои то ин замон барои бастанӣ шартномаҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон анҷомёфта аз лиҳози ҷолибияти иқтисодӣ ва манфиатнокӣ воқеан муваффақ арзёбӣ мегарданд [13-М].

2. Таҳқиқот исбот намуд, ки эҳёи ҳавасмандии ҷамъиятию давлатӣ дар масъалаҳои консессионӣ, ки дар солҳои 90-уми асри ХХ оғоз гардид, ба он мусоидат намуд, ки давлат дар баробари хусусигардонӣ роҳи усулҳои самарабахши идоракунии ва истифодаи молу мулки худро дарёфт намояд. Ин дар навбати худ ба вусъат ёфтани шарикӣ давлат ва бахши хусусӣ тавассути бастанӣ шартномаҳои консессионӣ замина гузошта, боиси тавсеаи сармоягузориҳои ширкатҳои хусусӣ ба соҳаҳои гуногуни иқтисодии миллӣ, беҳбудии инфрасохтор ва рушди иқтисодии кишвар гардид. Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» ҳамчун санади асосии танзимкунандаи фаъолият дар соҳаи консессия баромад карда, тартиби амалигардонии онро дар қаламрави кишвар муайян менамояд. Ин қонун заминаи ҳуқуқиро барои ҷалби сармоягузори ба соҳаҳои муҳиму стратегӣ иқтисодӣ муқаррар намуда, ба бахши хусусӣ имкон медиҳад, ки барои истифодаи иншооти инфрасохторӣ бо шартҳои муайян ҳуқуқ пайдо намоянд. Татбиқи имкониятҳои дастрас бо истифода аз муқаррароти санади мазкур ба рушди инфрасохтор, ҷалби технологияҳои нав, муносибгардонӣ ва таъмини самаранокии фаъолияти корхонаҳои давлатӣ ва тижоратӣ мусоидат намуда, ҷиҳати танзими пурраи ҳуқуқӣ дар соҳаи консессия якҷанд санадҳои зериконунӣ қабул гардиданд.

Дар идомаи такмили қонунгузориҳои соҳавӣ ва бо дарназардошти мушкилоте, ки зимни амалияи консессионии кишвар муайян гардида буданд, соли 2011 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» дар таҳрири нав қабул гардида, то дараҷае ба талаботи замони муосир мувофиқ гардонида шуд. Вале, то ҳанӯз идомаи ислоҳоти қонунгузори дар ин самт амри ногузир ҳисобида мешавад.

Асосҳои ҳуқуқии танзими муносибатҳои консессиониро дар Ҷумҳурии Тоҷикистон аз оғози даврони соҳибистиклолӣ то имрӯз метавон ба ду гурӯҳ тақсим кард:

- ба гурӯҳи якум (умумӣ) - Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон (моддаи 13), Қонуни конститутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон», кодексҳои замин, об, ҳаво, андоз ва санадҳои қонунгузори дар соҳаи сармоягузори метавон дохил намуд;

- ба гурӯҳи дуюм (махсус) дар навбати аввал Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 ва як қатор санадҳои меъёрии ҳуқуқии Ҳукумати кишвар, ки барои татбиқи Қонуни мазкур қабул гардидаанд, инчунин Кодекси маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон дохил мешаванд.

Ташаққули қонунгузориҳои консессионии махсус дар танзими муносибатҳои давлат ва бахши хусусӣ муҳим буда, такмил ва ба

стандартҳои байналмилалӣ мутобиқ сохтани он ба тавсеаи босуръати фаъолияти консессионӣ ва дар маҷмуъ рушди мутаассили соҳаҳои гуногуни иқтисодиёти миллӣ таъсири мусбӣ мерасонад. Таҳқиқот ба хулосаи воқеие меоранд, ки новобаста ба имконияти ҳуқуқии бастанӣ шартномаҳои консессионӣ нисбат ба қитъаҳои замин, захираҳои табиӣ, об ва ҳаво меъёрҳои ҳуқуқии танзимкунандаи масъалаҳои консессия дар санадҳои қонунгузори соҳаҳои болозикр ё вучуд надоранд ва ё ба таври ҷиддӣ такмилталаб мебошанд. Бахусус, таҳлили муқоисавӣ-ҳуқуқӣ нишон дод, ки ҳуҷҷатгузори меъёриро ҳуқуқии соҳаи баррасишаванда бо зиёдшавии монеаҳо ва мавҷуд будани холигиҳои ҷузъӣ ва муҳолифати дохилинизомӣ, назариявӣ ва ҳуқуқӣ вобаста аст [1-М] .

3. Муаллиф ақидаи қаблан баёншударо вобаста ба мазмуну мундариҷаи васеъ доштани мафҳуми “консессия” нисбат ба мафҳуми “шартномаи консессионӣ” дастгирӣ мекунад. Бо мақсади таъмин намудани уҳдадориҳои консессиядор ҷиҳати беҳсозии объекти консессионӣ ва танзими ҳуқуқи консессиядор ба объекти навтаъсис, ки ба моликияти конседант мегузарад, пешниҳод мегардад, ки мафҳуми “консессия” дар моддаи 1 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 такмил дода шавад.

Хусусиятҳои хоси консессия дар Тоҷикистон инҳо ба шумор мераванд:

1) муносибати консессионӣ бо шартнома ба расмият дароварда мешавад;

2) молу мулк ва иншоот барои истифодаи муваққатӣ ва бо шартҳои муайян ба консессиядор супорида шуда, бо сипарӣ шудани муҳлати муқарраргардида консессиядор вазифадор аст, ки онро ба конседент баргардонад;

3) қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳуқуқи консессиядорро ба моликияти нави аз ҳисоби консессиядор таъсисёфта ва натиҷаҳои моликияти зеҳнӣ, ки дар раванди татбиқи лоиҳаи консессионӣ ба даст омадаанд танзим накардааст;

4) мутобиқи шартномаи консессионӣ ҳуқуқ ба амалӣ намудани фаъолияти инҳисории давлатӣ метавонад ба консессия дода шавад ва ҳуқуқи амалӣ намудани фаъолият бо истифодаи молу мулки давлатӣ, ҳамчун объекти мустақили консессия баромад мекунад [2-М], [3-М] .

4. Ба сифати тарафҳои шартномаи консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон конседент ва консессиядор баромад мекунанд. Зимнан, новобаста ба он ки кадом мақомоти ҳокимияти давлатӣ барои бастанӣ шартномаи консессионӣ аз ҷониби давлат ваколатдор мешавад, он ҳамеша аз номи Ҷумҳурии Тоҷикистон амал мекунад, ки дар хусуси

ҷавобгарии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар назди консессиядор шаҳодат медиҳад. Мавқеи қонунгузор ҷиҳати манъи ба сифати консессиядор баромад кардани ташкилоту муассисаҳои давлатӣ, асоснок ҳисобида мешавад. Вале, пешниҳод мегардад, ки имконияти якҷо ба сифати конседент баромад кардани якчанд мақомоти манфиатдори давлатӣ фароҳам оварда шавад. Таклиф дорем, ки ба сифати консессиядор на ҳамаи шахсони воқеӣ, балки танҳо онҳое муқаррар карда шаванд, ки дорои мақоми соҳибкори инфиродӣ бошанд. Инчунин зарур аст, ки тибқи қонуни соҳавӣ ба он субъектҳои муносибатҳои ҳуқуқи маданӣ, ки дар асоси шартномаи ғаёолияти якҷоя амал менамоянд, имконияти қонунии консессиядор будан дода шавад. Бо дарназардошти ин нуқтаи назар мафҳуми консессиядор дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 ниёз ба такмил дорад.

Мутамарказонидани масъалаҳои ба консессия додани моликияти давлатӣ дар салоҳияти як мақоми давлатӣ мақсаднок дониста мешавад [14-М].

5. Муаллиф дар асоси таҷрибаи пешрафтаи ҷаҳонӣ нишон медиҳад, ки беҳтарин роҳи ташаккули муносибатҳои консессионӣ ин дар асоси озмуни кушода ва бо риояи қатъии принсипи шаффофият интиҳоб намудани консессиядор мебошад, ки дар навбати худ дар қонунгузори Тоҷикистон инъикос ёфтаанд. Риояи қатъии принсипи интиҳоби озмуниро дастгирӣ менамоем, зеро чунин равиш аввал, барои боз ҳам самарабахш идора намудани молу мулки давлатӣ мусоидат мекунад, дуюм, он аз талаботи қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон ва стандартҳои байналмилалӣ ҳангоми интиҳоби консессиядор бармеояд. Бо дарназардошти он ки бе усули озмун ба консессия супоридани объектҳо дар ҳолатҳои алоҳида имконпазир мебошад, пешниҳод мегардад, ки бо тартиби қонунгузорӣ номгӯи объектҳо дар соҳаи мудофия ва тартиботи ҳуқуқӣ, инчунин меъёрҳои мушаххас, ки тавассути он метавон ҳолатро ҳамчун таъсиркунанда ба амнияти давлат ё қобилияти мудофиявии он баҳогузорӣ мекунанд, тасдиқ карда шаванд.

Бо мақсади рушди қонунгузори миллии консессионӣ, ба хулосае омадан мумкин аст, ки таҳияи шартномаҳои намунавии консессионӣ дар соҳаҳои алоҳидаи иқтисодиёт бо дарназардошти талаботи моддаи 489 Кодекси маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон метавонад ба таври назаррас ба суръати гуфтушунид бо консессиядорони эҳтимолӣ мусоидат намуда, муҳлати таҳияи шартномаҳои консессиониро тезонад. Дар навбати худ, муҳтавои чунин шартномаҳои намунавӣ бояд хусусияти тавсиявӣ дошта бошанд. Андешаи онро дорем, ки муқаррароти Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 дар мавриди асосҳои бо

шаклҳои кушода ва пӯшида гузаронидани озмун барои ба консессия додани объектҳо такмилталаб буда, доир ба он таклифи мушаххас пешниҳод шудааст [15-М].

6. Натиҷаи таҳқиқот нишон медиҳад, ки новобаста ба баъзе монандиҳои шартномаи консессионӣ бо шартномаҳои иҷора, шартномаи паймонкорӣ дар сохтмон, консессияҳои тиҷоратӣ ва ғайра, табиати ҳуқуқӣ ва моҳияти шартномаи консессионӣ дар хусуси мустақилияти ин таркиби шартномавӣ шаҳодат медиҳад. Хусусияти фарқкунандаи шартномаи консессионӣ аз шартномаи иҷора аз рӯи таркиби субъект, мавзӯи шартнома, усули интихоби контрагент, талабот ҷиҳати озод кардани объекти консессия аз ҳуқуқҳои шахсони сеюм, имконнопазирии гузаштани ҳуқуқи моликияти консессиядор ба объекти шартномаи консессионӣ, тавсеаи ҳатмии ҳуқуқи моликияти конседент ба объектҳои аз ҳисоби консессиядор сохташуда дар давраи фаъолияти консессионӣ ва ғайра мебошад. Инчунин, фарқияти мушаххаси илмию ҳуқуқии шартномаи консессионӣ аз шартномаи консессияи тиҷоратӣ ва шартномаи паймонкорӣ дар сохтмон оварда шудаанд. Вале, бо дарназардошти мавҷудияти танзими қонунӣ ва имконпазирии ба консессия додани канданиҳои фойданок, ба инобат гирифтани лаҳзаҳои зиёди ба ҳам монанди онҳо, муаллиф кӯшиши муайян кардани созишномаи тақсмоти маҳсулотро ҳамчун гуногуннамудии шартномаҳои консессионӣ анҷом дода, якҷоя баррасӣ кардани онҳоро дар фаъолияти ҳуқуқэҷодкунии минбаъда ба мақсад мувофиқ медонад [4-М].

7. Муқаррароти Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 вобаста ба андозаи ваколат ва уҳдадориҳои конседент аз нигоҳи танзими ҳуқуқӣ маҳдуд буда, ҳамзамон номгӯи ҳуқуқ ва уҳдадориҳои консессиядорро кушода мегузорад, ки аз озодӣ ва имкониятҳои васеи тарафҳои шартнома ҷиҳати мустақилона муайян намудани ҳуқуқ ва уҳдадориҳои худ шаҳодат медиҳад. Мавқеи мазкур як навъ мутобиқати ҳамоҳангшударо, аз ҷумла бо муқаррароти Кодекси маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон, ки дар маҷмӯъ принципи зеринро таҳким мебахшад, ба миён меорад. Қонунгузориҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон ва ҳам таҷрибаи консессионӣ нишон медиҳанд, ки номгӯи асосии ваколат ва уҳдадориҳои тарафҳои шартнома, дар ҳуди шартномаи консессионӣ муқаррар шудааст. Гузашта аз ин, ҳангоми ба консессия супоридани объект, конседент бояд барои нигоҳдорӣ, истифодаи давомнок ва мақсадноки объект эътимод дошта бошад, зеро дар мавриди нобудшавии тасодуфӣ ва ё тасодуфан вайрон кардани молу мулк консессиядор ҷавобгар мебошад. Аз ин рӯ, диссертант зарур мешуморад,

ки дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи концессияҳо” доираи уҳдадорихои концессиядор вобаста ба моҳияти ба концессия додани объектҳо пурра карда шаванд.

Мувофиқи мақсад шуморида шудааст, ки дар қонунгузорӣ салоҳияти Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон, мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти давлатӣ ва мақомоти концессионӣ на дар соҳаи муносибатҳои концессионӣ, балки дар соҳаи концессия муайян карда шавад. Ҳамчунин, пешниҳод мешавад, ки дар қонун мутаносибан ҳуқуқ ва вазифаҳои конседент ҳамчун тарафи шартномаи концессионӣ дар алоҳидагӣ аз ваколатҳои мақомоти концессионӣ дар татбиқи концессия мушаххас гарданд.

Муқаррароти Шартномаи концессионии системаи энергетикӣи Вилояти Мухтори Кӯҳистони Бадахшон, ки ба концессиядор ҳуқуқи бегона кардани дороии концессиониро медиҳад, беасос буда, метавонад ба минбаъд пурра бегона кардани объектҳои концессионӣ оварда расонад ва самаранокии истифодаи молу мулки давлатиро дар асоси супоридани он ба концессия назар ба хусусигардонии минбаъдаи чунин иншоот зери шубҳа гузорад. Ҳамзамон, пешниҳод мешавад, ки танзими масъалаҳои ҳаммаблағгузории давлатии лоиҳаҳои концессионӣ, ки метавонад сарбории молиявии концессиядорро сабук карда, раванди мавриди истифода қарор додани объектро суръат бахшад, мавриди баррасӣ қарор гирад. Ин иқдом ба конседент имконият медиҳад, ки дар оянда то андозае барои танзими нарх таъсиррасон ва ба ин васила таъмини манфиати иҷтимоӣ ва давлатии ҷомеа ро назорат барад [1-М].

8. Диссертант ба хулосае меояд, ки имтиёз ва кафолатҳои маҳз дар сатҳи Қонун барои концессиядорон пешбинишаванда, барои ҳавасмандии аз ин зиёдтари сармоягузoron ҷиҳати сармоягузории молиявӣ, техникӣ, технологӣ ва дигар воситаҳояшон ба беҳтарнамоии молу мулки давлатӣ хизмат мекунад. Бо вучуди ин, дар қонунгузории миллии соҳавӣ танзими пурра ва фарогири ҳуқуқии кафолатҳои концессиядорон вучуд надошта, он метавонад дар раванди татбиқи босамари шартномаҳои концессионӣ монеа шуда, низоми ҳифзи ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунии онҳоро нокомил гардонад. Пешниҳод гардидааст, ки кафолатҳои давлатии нигоҳ доштани молу мулки концессиядор ва таъмини риояи ҳуқуқҳои молумулкӣ ва манфиатҳои қонунии онҳо таҳким дода шуда, бо ин мақсад қонунгузории соҳавӣ такмил дода шавад.

Муаллиф эътимод дорад, ки дар асоси принсипи баробарҳуқуқии концессиядорони ватанӣ ва хориҷӣ чунин навоарӣ ба иҷрои самараноки шартномаи концессионӣ бо мақсади таъмини ҳавасмандгардонӣ,

азнавсозӣ ва фаъол намудани фаъолияти субъектҳои консессионӣ ва ҳифзи ҳуқуқҳои асосӣ ва манфиатҳои қонунии тарафҳои шартномаи консессионӣ мусоидат мекунад. Пешниҳод гардидааст, то муҳлате, ки дар доираи он сармоягузор-консессиядор ҳуқуқи интиҳоб намудани шароити мусоидро барои худ зимни тағйири қонунгузорӣ дорад, аз 10 сол зиёд муқаррар карда шавад. Ба ақидаи муаллиф, бекор кардани меъёри дахлдоре, ки ҳуқуқи конседентро бо тартиби яктарафа бекор кардани шартномаи консессионӣ пешбинӣ мекард, ҳамчун кафолати махсуси ҳуқуқҳои консессиядор баромад мекунад. Бо вучуди ин, пешниҳод мешавад, ки тартиби ҳалли баҳсҳое, ки байни конседент ва консессиядор дар доираи фаъолияти консессионӣ ба вучуд меояд, такмил дода шавад. Бо дарназардошти ин, пешниҳод мешавад, ки дар қонун баҳсҳои консессионӣ дар суди ҳақамӣ ё арбитражии байналмилалии тиҷоратӣ баррасӣ карда шаванд. Диссертант мавқеи худро сараввал бо мавҷуд будани чунин амалия дар шартномаи консессионии басташуда, дуҷум бо обрӯю нуфузи арбитражи байналмилалии тиҷоратӣ, ки дар доираи таҷрибаи андӯхтаи худ метавонад баррасии касбии баҳсҳои консессиониро амалӣ намояд, асоснок намудааст [7-М].

9. Диссертант баррасии масъалаи ҷавобгарии тарафҳои шартномаи консессиониро барои иҷро накардан ё ба таври дахлдор иҷро накардани уҳдадорихои шартномавӣ, бо дарназардошти хусусияти таркиби субъективии ин гуна шартнома махсусан мубрам арзёбӣ менамояд. Ишора мешавад, ки масъалаи ҷавобгарии тарафҳо тибқи шартномаи консессионӣ, дар адабиёти ҳуқуқии ватанӣ ба таври алоҳида баррасӣ нагардидааст ва мутаносибан дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 низ пурра танзими ҳуқуқии худро пайдо накардааст. Бо вучуди ин, бо дарназардошти хусусиятҳои хоси табиати ҳуқуқии шартномаҳои консессионӣ муқаррароти қонунгузорию маданӣ, аз ҷумла иҷрои матлуби уҳдадорихо тибқи шартҳо ва талаботи қонун, шартномаҳо, дигар санадҳои ҳуқуқӣ ба шартномаи консессионӣ тавсеа мегардад. Тарафҳои шартномаи консессионӣ дорои ҳуқуқ ва уҳдадорихо мебошанд ва дар сурати иҷро накардан ё ба таври матлуб иҷро накардани уҳдадорихо ҷавобгар мебошанд. Ҳангоми бо тартиби муқаррарнамудаи қонунгузорӣ пурра ё қисман ба шахсони сеюм гузашт кардани ҳуқуқи уҳдадорихои консессиядор, охири оид ба уҳдадорихои шартнома худаш дар назди конседент пурра ҷавобгар мебошад.

Муқаррароти Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011, ки ҷавобгарии тарафҳоро барои иҷро накардани уҳдадорихо ҳамчун шартҳои муҳими шартномаи консессионӣ вобаста медонад, бори дигар дар бораи хусусияти маданӣ-ҳуқуқии чунин

шартнома далолат мекунад. Метавон ба хулосае омад, ки ҳамаи чанбаҳои ҷавобгарӣ барои иҷро накардан ё ба таври дахлдор иҷро накардани уҳдадориҳо, инчунин оқибатҳои он бо тартиби ҳатмӣ бояд тавассути меъёрҳои шартнома танзим карда шаванд. Чунин мавқеъ, ба фикри мо асоснок ҳисобида мешавад.

Масъалаҳои ҷавобгарии тарафҳоро аз рӯи шартномаи консессионӣ баррасӣ карда, мақоми баробари давлат дар муносибатҳои хусусӣ бо дигар субъектҳои муносибати ҳуқуқи маданӣ муайян карда мешавад. Бо дарназардошти доктринаи мавҷуда ва бо мақсади рушди минбаъдаи таҷрибаи консессионии миллӣ даст кашидани давлат аз масъуниятҳои худ зимни иҷрои шартномаи консессионӣ ба рушди соҳа мусоидат менамояд [8-М].

ТАВСИЯҲО ОИД БА ИСТИФОДАИ АМАЛИИ НАТИҶАҲОИ ТАҲҚИҚОТ

Аз натиҷаи таҳқиқоти мазкур ҷиҳати тақмили қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон дар соҳаи консессия пешниҳод мегардад:

1. Бо мақсади таъмин намудани уҳдадориҳои консессиядор ҷиҳати беҳсозии объекти консессионӣ ва танзими ҳуқуқи консессиядор ба объекти навтаъсис, ки ба моликияти консендант мегузарад, пешниҳод мегардад, ки мафҳуми “консессия” дар моддаи 1 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 дар таҳрири зерин ифода шавад:

“**консессия** (ичозат, гузашт кардан) - (минбаъд - консессия) дар асоси шартномаи консессионӣ ва бо мақсади беҳтарсозӣ ва таъмини истифодаи босамар ба соҳибият ва истифодабарии муваққатӣ додани моликияти давлатӣ, замин бо ҳуқуқи истихроҷи канданиҳои ғоиданок, об ва фазои ҳаво, олами набототу ҳайвонот ва дигар захираҳои табиӣ, ки қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон манъ накардааст, инчунин ҳуқуқи аз ҳисоби консессиядор сохтани иншооти нав ва супоридани минбаъдаи он ба давлат бо шарт ба консессиядор мондани ҳуқуқи соҳибият ва истифодабарӣ мебошад;” [11-М], [1-М].

2. Пешниҳод мегардад, ки мафҳуми консессиядор дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 дар таҳрири зерин ифода карда шавад:

“**консессиядор** - соҳибкорони инфиродӣ ва шахсони ҳуқуқӣ, ба истиснои муассисаҳо ва ташкилотҳои давлатӣ, инчунин соҳибкорони инфиродӣ ва ташкилотҳои тижоратӣ, ки дар доираи шартномаи фаъолияти якҷоя (ширкати оддӣ) амал карда, дорои ҳуқуқи консессионӣ тибқи шартномаи консессионӣ мебошанд;» [14-М].

3. Бо мақсади кушодани мафҳуми «пардохти консессионӣ» ба моддаи 2 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» қисми ҳафтум бо мазмуни зерин илова карда шавад:

«пардохти консессионӣ – пардохте, ки аз тарафи консессиядор ба конседент дар давоми давраи истифодаи объекти шартномаи консессионӣ дар шакли маблағи муайян ё фоизи муайяни маҳсулот ё даромад ё дигар намудҳо, ки аз ҷониби тарафҳо дар доираи шартнома муқаррар карда шудаанд, пардохт карда мешавад» [1-М].

4. Бо мақсади мушаххас кардани ҳолатҳои бе усули озмун ба консессия супоридани объектҳо пешниҳод мегардад, ки бо санади алоҳидаи меъёрии ҳуқуқӣ номгӯи объектҳо дар соҳаи мудофия ва тартиботи ҳуқуқии давлат тасдиқ гардад ва ё меъёрҳои дақиқ, ки тавассути он метавон ҳолати ба вучудомадаро ҳамчун таъсиркунанда ба амнияти давлат ё қобилияти мудофиявии он баҳогузори мекунанд, мушаххас карда шаванд [15-М].

5. Шартномаҳои намунавии консессионии дорой хусусияти тавсиявӣ дар соҳаҳои алоҳидаи иқтисодиёт бо дарназардошти талаботи моддаи 489 Кодекси маданияи Ҷумҳурии Тоҷикистон таҳия ва қабул шаванд, ки метавонад ба таври назаррас ба суръати гуфтушунид бо консессиядорони эҳтимоли мусоидат намуда, муҳлати таҳияи шартномаҳои консессиониро тезонанд [15-М].

6. Бо мақсади танзими масъалаҳои вобаста ба натиҷаҳои моликияти зеҳнӣ, ки дар раванди татбиқи лоиҳаи консессионӣ ба даст омадаанд, ба моддаи 4 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» қисми сеюм бо мазмуни зайл илова ворид карда шавад:

«3. Натиҷаҳои моликияти зеҳнӣ, ки аз тарафи консессиядор дар давраи татбиқи шартномаи консессионӣ ба даст омадаанд, моликияти Ҷумҳурии Тоҷикистон мебошанд. Консессиядор ҳуқуқи доштан ва истифода бурдани натиҷаҳои моликияти зеҳнӣ дар давоми муҳлати амали шартномаи консессионӣ дорад, агар тартиби дигаре тибқи шартномаи консессионӣ пешбинӣ нашуда бошад» [1-М].

7. Қисми якуми моддаи 10 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 дар таҳрири зерин ифода карда шавад:

«1. Додани объектҳо ба консессия дар асоси озмунҳои кушода ва пӯшида амалӣ мегардад, ки тартиб ва шартҳои гузаронидани он аз ҷониби Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон муқаррар карда мешавад». Мутаносибан қисми сеюми ҳамин модда бо мазмуни мазкур ифода карда шавад:

«3. Гузаронидани озмун бо шакли пӯшида дар мавриде иҷозат дода мешавад, ки маълумот дар бораи объекти шартномаи консессионӣ сирри

давлатиро ташкил диҳад ё шартномаи консессионӣ вобаста ба объекте ба имзо расад, ки аҳамияти муҳими стратегӣ дорад».

Дар ин сурат, зарурати муайян кардани номгӯи молу мулки давлатии дорой аҳамияти стратегӣ ба вучуд меояд [15-М].

8. Ба Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» аз соли 2011, моддаи 10¹ дар таҳрири зерин илова карда шавад:

«Моддаи 10¹. Талабот ба молу мулке, ки ба консессия дода мешавад.

1. Молу мулке, ки ба консессия дода мешавад, бояд ба талаботи зерин мутобиқ бошад:

- дар моликияти Ҷумҳурии Тоҷикистон бошад;

- аз ҳуқуқҳои тарафи сеюм озод бошад (набояд ба иҷора, гарав супорида шуда бошад ва бо дигар маҳдудиятҳо вобаста бошад).

2. Дар натиҷаи ба имзо расонидан ва иҷрои шартномаи консессионӣ набояд мақсади муайяни истифодаи молу мулки ғайриманқуле, ки ба консессия дода мешавад тағйир ёбад.» [2-М].

9. Дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» доираи уҳдадориҳои консессиядор вобаста ба андешидани маҷмӯи чорабиниҳо оид ба такмил ва азнавсозии объекти консессионӣ, уҳдадориҳои ҳифзи молу мулк, таъмини фаъолияти бетанаффус дар тамоми давраи амали шартнома, инчунин ба шахсони бо қонун муайянгардидаи аҳоли пешниҳод намудани имтиёзҳои дахлдор пурра карда шаванд [1-М].

10. Дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» ваколатҳои ҳукумат, мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти давлатӣ ва мақомоти консессионӣ на дар соҳаи муносибатҳои консессионӣ, балки дар соҳаи консессия муайян карда шаванд. Ҳамчунин, пешниҳод мешавад, ки дар қонун мутаносибан ҳуқуқ ва вазифаҳои конседент ҳамчун тарафи шартномаи консессионӣ дар алоҳидагӣ аз ваколатҳои мақомоти консессионӣ дар татбиқи консессия мушаххас гарданд [1-М].

11. Ба моддаи 15 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» қисми 3 бо мазмуни зайл илова карда шавад:

«3. Дар сурате, ки агар консессиядор ширкати саҳомӣ бошад ва саҳмдорон дар бораи азнавташкилкунӣ қарор қабул кунанд, гузариши ҳуқуқ ва уҳдадориҳо бо шартҳои мутобиқати шахси ҳуқуқии азнавташкилшуда ё дар натиҷаи азнавташкилдихӣ пайдошуда ба талаботҳои, ки бо қарор дар бораи бастанӣ шартномаи консессионӣ муқаррар гардида буд, амалӣ карда мешавад.» [14-М].

12. Бо мақсади бартараф намудани амалҳои гуногуни беасос, хусусан, ҳолатҳои беадолатонаи азнавташкилдихӣ, пешниҳод карда мешавад, ки ба моддаи 15 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» қисми 4 бо мазмуни зерин илова карда шавад:

«4. Гузариши ҳуқуқ ва уҳдадорихои консессиядор, ки шахси ҳуқуқӣ мебошад, дар сурати азнавташкилдихии он ба шахси ҳуқуқии дигар танҳо бо шарти мутобиқ будани шахси ҳуқуқии азнавташкилёрфта ва ё дар натиҷаи азнавташкилдихии шахси ҳуқуқӣ бамиёномада, ба қароре, ки барои бастанӣ шартномаи консессионӣ асос шудааст, амалӣ мегардад.» [14-М].

13. Бинобар вучуд доштани манфиатҳои оммавӣ дар шартномаи консессионӣ ва давомнокии муҳлати амали онҳо ба моддаи 11 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» қисми 4 бо мазмуни зайл илова карда шавад:

«4. Шартномаи консессионӣ пас аз бақайдгирии давлатӣ, ки тартиби он аз ҷониби Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон муайян карда мешавад, эътибор пайдо мекунад.» [15-М].

14. Дар боби алоҳидаи Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи консессияҳо” соли 2011 ба танзим даровардани кафолатҳои ҳуқуқӣ ва манфиатҳои қонунии консессиядор, ҳамзамон модда ба модда таҳия намудани номгӯи кафолатҳои ҳуқуқии зарурӣ барои татбиқи самаранок ва бемонеаи фаъолияти консессиядорон ё ба Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи консессияҳо» соли 2011 илова кардани моддаи нави 18¹ бо ном ва мазмуни зерин:

«Моддаи 18¹. Кафолати ҳуқуқҳои консессиядор

1. Ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунии консессиядор тибқи Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон, қонунгузориҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон ва санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ, ки Тоҷикистон онҳоро эътироф кардааст, кафолат дода мешаванд.

2. Кафолатҳои бо қонунгузориҳои сармоягузорӣ пешбинишуда метавонад ба субъектҳои, ки ба сифати консессиядор дар шартномаи консессионӣ баромад мекунанд, тавсеа гардад.» [5-М].

15. Дар қонунгузорӣ муҳлате, ки дар доираи он сармоягузор-консессиядор ҳуқуқи интихоб намудани шароити мусоидро барои худ зимни тағйири қонунгузорӣ дорад, аз 10 сол зиёд муқаррар карда шуда, пешбинӣ гардад, ки баҳсҳои консессионӣ дар суди ҳақамӣ ё арбитражии байналмилалӣ тижоратӣ баррасӣ карда шаванд [1-М].

16. Даст кашидани давлат аз масъулияти худ дар доираи шартномаи консессионӣ бо тартиби қонунгузорӣ мавриди баррасӣ қарор гирад [14-М].

17. Бо мақсади истифодаи босамари моликияти давлатӣ ва пайваста хабардор кардани доғталабон аз маҷмӯи талаботҳои ҳуқуқӣ ва иқтисодӣ иҷтимоӣ ба консессия гирифтани ҷунин моликият қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи ҳисобҳои пешакӣ ва

арзёбии лоиҳаҳои объектҳои концессионӣ” қабул карда шуда, пешбурди ин самти фаъолият тавассути фаъол намудани сомонаи дахлдор ба Кумитаи давлатии сармоягузорӣ ва идораи амволи давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон вогузор гардад [1-М].

ФЕҲРИСТИ ИНТИШОРОТИ ИЛМИИ ДОВТАЛАБИ ДАРАҶАИ ИЛМӢ

I. Монографияҳо:

[1-М] Абдуллозода А.Р. Концессионные договоры: перспективы и развитие: /Матн/: монография/ А.Р. Абдуллозода, - Душанбе, МН «Дониш» АМИТ, 2021. – 198с. ISBN 978-99985-70-22-1.

II. Мақолаҳои илмие, ки дар маҷаллаҳои илмии тақризшавандаи Комиссияи олии аттестатсионии назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ҷоп шудаанд:

[2-М] Абдуллоев А.Р. Проблемы совершенствования законодательства Республики Таджикистан о концессиях // [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Известия Академии наук Республики Таджикистан. - Душанбе, 2010, - №4, -С. 133-137.

[3-М] Абдуллоев А.Р. Понятие и правовая природа концессионного соглашения / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Паёми Донишгоҳи миллии Тоҷикистон. - Душанбе, 2011, -№2(66) – С.173-179.

[4-М] Абдуллоев А.Р. Баъзе масъалаҳои таносуби шартномаҳои концессионӣ бо шартномаҳои ба ҳам алоқаманд / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Қонунгузорӣ. - Душанбе, 2019, - №2(34) - С.54-59.

[5-М] Абдуллозода А.Р., Бобозода У. Моҳияти кафолатҳои ҳуқуқҳо дар шартномаи концессионӣ: таҳлили ҳуқуқию амалӣ / [Матн] / А.Р. Абдуллозода, У. Бобозода / Ахбори ДДХБСТ, №4 (93), соли 2022. С.13-23.

[6-М] Абдуллозода А.Р. Баъзе масоили назариявии табиати ҳуқуқии шартномаи концессионӣ / [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Қонунгузорӣ №3 (47), 2022 июл-сентябр, С. 29-36 (ВАК РФ).

[7-М] Абдуллозода А.Р. Некоторые вопросы гарантии прав по концессионному договору / [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Юридический вестник, №4 (12), 2022. С. 39-45.

[8-М] Абдуллозода А.Р. Уҳдадорихои тарафҳои шартномаи концессионӣ: хусусиятҳои иҷро ва ҷавобгарии тарафҳо / [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Ҳаёти ҳуқуқӣ, №3 (39), 2022. С. 172-181.

[9-М] Абдуллозода А.Р. Дурномаи рушди шартномаҳои консессионӣ дар шароити Ҷумҳурии Тоҷикистон / [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Давлатшиносӣ ва ҳуқуқи инсон, №3 (27), 2022. С.207-220.

III. Мақолаҳои илмие, ки дар маҷмӯаҳо ва дигар нашрияҳои илмӣ-амалӣ ба ҷоп расидаанд:

[10-М] Абдуллоев А.Р. Правовая природа концессионных соглашений/ [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Проблемы развития гражданского законодательства Республики Таджикистан. - Душанбе, 2009. - С.414-429.

[11-М] Абдуллоев А.Р. Инкишофи қонунгузори консессионии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар даврони соҳибистиклолӣ / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Инкишофи қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон дар даврони соҳибистиклолият. Маводҳои конференсияи илмӣ-амалӣ бахшида ба 20 –умин солгарди Истиклолияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон. - Душанбе, 2011. - С.260-271.

[12-М] Фарҳанги истилоҳоти ҳуқуқи байналмилалӣ оммавӣ (зери таҳрири Бобоев У.Х.). – Душанбе, 2011. – С. 362.

[13-М] Абдуллоев А.Р. Развитие концессионных договоров в Республике Таджикистан / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Давлат ва ҳуқуқ. - Душанбе, 2012, - №1.- С. 36-42.

[14-М] Абдуллоев А.Р. Субъекты концессионных правоотношений // Становление гражданского законодательства Республики Таджикистан / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Юбилейный сборник научных статей, посвященных десятилетию кафедры гражданского права Российско-Таджикского (славянского) университета – Душанбе, 2012. – С. 326-342.

[15-М] Абдуллозода А.Р. Баъзе масоил ва хусусиятҳои бастанӣ шартномаи консессионӣ/ [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Ҳуқуқи инсон: дирӯз ва имрӯз. Маводи конференсияи байналмилалӣ илмию амалӣ бахшида ба таҷлили рӯзи қабули Эълومияи умумии ҳуқуқи инсон 9 декабри соли 2022.

[16-М] Abdullozoda A.R. ON THE ISSUES OF THE ENTITLEMENTS AND OBLIGATIONS OF THE PARTIES IN THE CONCESSION AGREEMENT / [Матн] / A.R. Abdullozoda / Proceedings of the 2nd International Scientific and Practical Conference DIVERSITY AND INCLUSION IN SCIENTIFIC AREA, Warsaw, Poland 26-28.01.2023, Scientific Collection «InterConf» №140 January, 2023. С.425-434.

ТАДЖИКСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

На правах рукописи

УДК: 347.44 (575.3)
ББК: 67.99 (2) 3 (2 тадж)
А - 13

АБДУЛЛОЗОДА АХТАМ РУСТАМ

КОНЦЕССИОННЫЕ ДОГОВОРЫ: ПЕРСПЕКТИВЫ И
РАЗВИТИЕ

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических
наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право;
предпринимательское право; семейное право; международное частное
право

ДУШАНБЕ - 2024

Диссертация выполнена на кафедре международного права юридического факультета Таджикского национального университета

Научный руководитель: **Бобозода Умед** – кандидат юридических наук, доцент, Уполномоченный по правам человека в Республике Таджикистан.

Официальные оппоненты: **Меликов Умрилло Асадуллоевич** – доктор юридических наук, доцент, исполняющий обязанности профессора кафедры права Международного университета туризма и предпринимательства Таджикистана;

Сидиков Дилшод Ахрорович – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права Российско-Таджикского (Славянского) университета.

Ведущее учреждение: **Таджикский государственный финансово-экономический университет.**

Защита диссертации состоится 24 сентября 2024 года в 10 часов на заседании Диссертационного совета 6Д.КОА-018 при Таджикском национальном университете (734025, г. Душанбе, ул. Буни Хисорак, корпус 11, 1 этаж, зал заседаний Диссертационного совета юридического факультета).

С диссертацией можно ознакомиться на сайте www.tnu.tj и в Центральной научной библиотеке Таджикского национального университета по адресу: 734025, г. Душанбе, пр. Рудаки, 17.

Автореферат разослан «___» _____ 2024 года.

Учёный секретарь Диссертационного совета,
доктор юридических наук, доцент



Назаров А.К.

Введение

Актуальность темы исследования. Провозглашение независимости Республики Таджикистан и последующий этап становления рыночных форм хозяйственной деятельности открыли широкие возможности для привлечения частного капитала в экономику страны и установления партнерства между государством и частным сектором, в том числе путем заключения концессионных договоров.

В послекризисный период, сопровождавшийся известными событиями 90-х годов, когда большинство сфер национальной экономики остро нуждалось в привлечении инвестиций, вопросы эффективного использования государственной собственности, в том числе полезных ископаемых путем привлечения финансовых, экономических и технических средств частного сектора приобрели особую актуальность. Однако, в связи с отсутствием должного правового инструментария, практика заключения концессионных договоров не смогла приобрести массовый характер, что в конечном итоге способствовало активизации процесса приватизации государственной собственности.

После принятия в 1997 году Закона Республики Таджикистан «О концессиях» в нашей стране официально легитимизировалась данная форма ГЧП, что свидетельствовало о политической воле государства перейти на новый уровень сотрудничества с частным сектором. Государственно-частное партнерство и формы его проявления, в частности концессии, являются новыми и зачастую глубоко не изученными экономико-правовыми институтами в РТ.

Зарубежная практика концессионной деятельности свидетельствует о том, что именно путем заключения концессионных договоров можно добиться эффективного использования имущества, находящегося в собственности государства, и повышения качества услуг, оказываемых населению с использованием такого имущества с целью наиболее полного удовлетворения потребностей конечных пользователей. Заключенные в РТ концессионные договоры, в частности договор концессии системы энергетики ГБАО и передача в концессию автомагистрали Душанбе – Чанак показали свою действенную эффективность. Например, несмотря на погодные условия, переданная на основании концессии автомагистраль Душабе – Чанак предоставляет круглосуточные качественные услуги по перевозке грузов и пассажиров.

Принимая во внимание важность государственной поддержки личных и предпринимательских инициатив, Президент Республики Таджикистан, уважаемый Эмомали Рахмон в своем Послании Парламенту страны в 2010 году отметил, что с правовой точки зрения мы

должны создать такой свободный климат, в котором каждый желающий организовать предпринимательскую деятельность может рассчитывать на защиту и поддержку государства. Также было отмечено, что устойчивое развитие предпринимательства, являясь гарантом уверенного развития экономики и снижения влияния кризиса, способствует увеличению госбюджета. Посредством механизма сотрудничества между государственным и частным сектором можно уменьшить долю бюджетных средств в инфраструктурных инвестиционных проектах. Эти проекты необходимо в большинстве случаев превратить в реконструкционные проекты, и в этом случае можно использовать механизм концессии¹.

На основе этого, государственным структурам было дано поручение: всесторонне изучить и проанализировать положения Закона «О концессиях», и вопрос сдачи в эксплуатацию концессионных объектов в определенный срок, в результате чего в 2011 году Закон РТ «О концессиях» был принят в новой редакции.

К весьма большому сожалению, концессионные договора не смогли стать важным ключом в развитии экономики страны, тем более в эффективном использовании государственной собственности в целом, и полезных ископаемых в частности. В первую очередь, по нашему мнению, это характеризовалось несовершенным законодательством, однако и после принятия Закона РТ «О концессиях» в 2011 году национальная концессионная деятельность не набрала темпы своего развития. Анализ показывает, что наравне с проблемами в законодательстве, основной причиной тому служит недостаточная научная обоснованность концессионных договоров, а именно отсутствие всестороннего исследования концессионной схемы взаимодействия государства и частного сектора, не проработанность проблемных правовых вопросов в области договорного регулирования концессии, неопределенность положения концессионного законодательства в общей системе права РТ. Сильно замедляют ведение концессионной деятельности малоэффективные попытки поиска путей дальнейшего развития концессионной деятельности, отсутствие единого доктринального представления о концессионных договорах и т.п., что придаёт настоящему научному исследованию принципиальную актуальность.

Степень научной разработанности темы исследования. С целью проведения всестороннего анализа автором были изучены научные труды отечественных и зарубежных ученых, посвященные концессионным договорам, а также национальная концессионная практика.

¹ См.: URL: www.president.tj.

Проблемы правового регулирования концессионных договоров получили глубокое исследование в трудах зарубежных ученых. В частности это научные работы Н.И. Бухарина², Л.Г. Ландау³, В.Г. Варнавского⁴, В.В. Котова⁵, Н.Г. Доронина⁶, С.П. Мороз⁷, С.А. Сосны⁸ и др.

А также диссертационные работы Я.О. Золоевой⁹, О.Н. Савиновой¹⁰, И.С. Вахтинской¹¹, А.В. Богдасаровой¹², Р.М. Жемалетдинова¹³, С.В. Шорохова¹⁴, И.Г. Майора¹⁵ и других были посвящены таким вопросам, как «Концессионные и иные договоры с иностранными инвесторами в области добычи полезных ископаемых», «Договорное регулирование концессионных отношений по законодательству Российской Федерации», «Гражданско-правовые признаки концессионного соглашения», «Концессионное соглашение в гражданском праве России и зарубежных стран», «Гражданско-правовое регулирование концессионных соглашений», «Концессионное соглашение как форма публичного управления: сравнительно-правовое исследование», «Гражданско-правовое регулирование концессионных отношений» и т.д. Выводы и предложения, выдвинутые вышеназванными учеными, внесли

² См.: Бухарин Н.И. Избранные произведения. – М., 1988. – 499 с.

³ См.: Ландау Б.А. Концессионное право Союза ССР. – М., 1925. – 74с.

⁴ См.: Варнавский В.Г. Партнерство государства и частного сектора: формы, проекты, риски. – М.: Наука, 2005. – 315 с; Варнавский В.Г. Концессионный механизм партнерства государства и частного сектора. – М., 2003. – 270 с.; Варнавский В.Г. Методологические вопросы становления концессионных отношений в России // Экономика строительства. – 2002. – № 9. – С. 3.

⁵ См.: Котов В.В. Государственные и муниципальные концессии в системе отношений собственности // Экономика строительства. – 2004. – № 9. – С 30-37; Котов В.В. Некоторые концептуальные предложения к закону о государственных и муниципальных концессиях // Экономика и строительство. – 2000. – № 6. – С. 22.

⁶ См.: Доронина Н.Г. К проекту закона о концессионных договорах // Договор: правовые и экономические аспекты: сб. науч. тр. – М.: ООО «Нестор Академик Паблишерс», 1999. – Вып. 1. – С. 75-86.

⁷ См.: Мороз С. О правовой природе договора концессии // Юрист. – 2004. – № 12. – С. 59.

⁸ См.: Сосна С.А. Концессионные соглашения: теория и практика. – М.: 2002. – 251 с.; Сосна С.А. Концессионные договоры с иностранными инвесторами // Правовое регулирование иностранных инвестиций в России. – М.: РАН, Институт государства и права, 1995. – С. 66-76.

⁹ См.: Золоева Я.О. Концессионные и иные договоры с иностранными инвесторами в области добычи полезных ископаемых: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Золоева Яна Олеговна. – Москва, 2003. – 200 с.

¹⁰ См.: Савинова О.Н. Договорное регулирование концессионных отношений по законодательству Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Савинова Ольга Николаевна. – Казань, 2006. – 201 с.

¹¹ См.: Вахтинская, И.С. Гражданско-правовые признаки концессионного соглашения: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Вахтинская Ирина Сергеевна. – Москва, 2008. – 292 с.

¹² См.: Богдасарова А.В. Концессионное соглашение в гражданском праве России и зарубежных стран : дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Богдасарова Алина Владимировна. – М., 2009. – 247 с.

¹³ См.: Жемалетдинов, Р.М. Гражданско-правовое регулирование концессионных соглашений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Жемалетдинов Рустэм Маратович. – Уфа, 2008. – 177 с.

¹⁴ См.: Шорохов, С.В. Концессионное соглашение как форма публичного управления: сравнительно-правовое исследование: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Шорохов Сергей Валерьевич – М., 2009. – 33 с.

¹⁵ См.: Майор, И.Г. Гражданско-правовое регулирование концессионных отношений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Майор Иван Геннадьевич – Ставрополь, 2009. – 189 с.

большой вклад в изучение института концессии, определение её правовой природы, её места в системе прав, правовом регулировании концессионных договоров.

Проведенный нами анализ показывает, что до сих пор в нашей стране отсутствует полное, фундаментальное и всеохватывающее научно-правовое исследование о концессионных договорах. Отечественными исследователями были затронуты некоторые единичные правовые вопросы договорного регулирования концессионных договоров. Так, в своих трудах Ш.М. Менглиев¹⁶, М.З. Рахимзода¹⁷, Н. Шонасридинов¹⁸, У. Бобоев¹⁹, Д.Қ. Бобоев²⁰, М.Н. Раджабзода²¹, Ф.С. Сулаймонов²², Н.Ф. и другие рассматривали отдельные вопросы концессионных правоотношений.

Данное положение свидетельствует о том, что в Республике Таджикистан не были исследованы основные научно-практические проблемы правового регулирования концессионного взаимодействия государства с субъектами частного сектора. В связи с тем, что институт концессии считается новым в нашей стране, исследование ее теоретических аспектов и вопросов правового регулирования может способствовать ее дальнейшему перспективному развитию в РТ.

Связь исследований с программами либо научной тематикой. Диссертационное исследование выполнено в соответствии с научно-исследовательской темой кафедры международного права юридического факультета Таджикского национального университета «Концессионные договоры: перспективы и развитие (2010-2023 гг.)».

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИССЛЕДОВАНИЯ

Цели и задачи диссертационного исследования: Целью диссертационного исследования является комплексное правовое

¹⁶ См.: Менглиев Ш.М. Избранные труды по гражданскому праву / Ш.М. Менглиев Душанбе: «Истеъдод», 2011- 696 с., Менглиев Ш.М. Международное частное право. Часть 1. / Ш.М. Менглиев. – Душанбе: «Деваштич», 2002. – С. 37-39.

¹⁷ См.: Рахимов М.З. Избранные труды / М.З. Рахимов. Душанбе: «Бухоро», 2014. 638 с.; Рахимов М.З., Махмадшоев Ф.А. Мушкилоти таъминоти хукуки истифодаи об ва захираҳои об дар минтакаи Осиёи Марказӣ / М.З. Рахимов, Ф.А. Махмадшоев // Қонунгузорӣ. – 2013. – №4 (12). – С.10-18; Рахимов М.З. Хукуки соҳибкорӣ [Текст] / М.З. Рахимов. – Душанбе: Деваштич, 2005. – 410 с.

¹⁸ См.: Ниг.: Шонасридинов Н. К вопросу о договорном регулировании отношений сферы водоснабжение // Государства и право. – 2007. – №1. – С. 53-57.

¹⁹ См.: Бобоев У.Х. Организационно-правовые формы совместной хозяйственной деятельности (международно-частноправовой аспект): монография / У.Х. Бобоев. – Душанбе: «Ирфон», 2004. – 180 с.

¹⁹ Ниг.: Бобоев Д.К. Договор коммерческой концессии по законодательству Республики Таджикистан: монография / Д.К. Бобоев. – Душанбе: «ЭР-граф», 2012. – 152 с.

²⁰ См.: Бобоев Д.К. Договор коммерческой концессии по законодательству Республики Таджикистан. – Душанбе: ЭР-граф, 2012. – С. 41-42.

²¹ См.: Раджабов, М.Н. Гражданско-правовой статус иностранцев в Республике Таджикистан [Текст]: монография / М.Н. Раджабов. – Душанбе: Ирфон, 2004. – 178 с.

²² См.: Сулаймонов Ф.С. Республика Таджикистан – участник международных частно – правовых отношений. – Душанбе, 2006. – 170 с.

исследование теоретических и практических проблем концессионных договоров в контексте законодательства РТ, отечественной и зарубежной концессионной практики с учетом их эффективности в области использования имущества, находящегося в государственной собственности, а также выработка концептуальных предложений по решению выявленных проблем.

Задачи исследования. Для достижения указанной цели автором поставлены и решены следующие задачи:

- исследовать и показать эффективность концессионных договоров как формы взаимоотношений государства и частного инвестора, а также определить объективные предпосылки их правового регулирования в Республике Таджикистан;

- проанализировать правовые основы регулирования концессионных отношений в Республике Таджикистан;

- провести анализ точек зрения отечественных и зарубежных ученых и раскрыть понятие, и правовую природу концессионных договоров;

- определить особенности субъектного состава концессионного договора и охарактеризовать их с точки зрения участников гражданских правоотношений;

- охарактеризовать особенности заключения концессионного договора с учетом преимущественного внимания конкурсному подходу к выбору концессионера;

- провести сравнительный анализ концессионных договоров и других гражданско-правовых договорных конструкций, выявить сходные и отличительные моменты;

- определить перечень и объем правомочий и обязанностей субъектов концессионных правоотношений;

- исследовать проблемные моменты гарантии прав концессионера по концессионному договору;

- определить теоретические и практические стороны ответственности сторон за неисполнение обязательства по концессионному договору;

- разработать теоретические и практические предложения и рекомендации по обеспечению эффективности и действенности нормативно-правовых актов в области концессионной деятельности.

Объектом исследования является комплекс общественных отношений, построенных на договорном регулировании между государством и субъектами частного сектора, возникающих в процессе заключения, исполнения и прекращения концессионных договоров с целью эффективного управления государственной собственностью.

Предметом исследования выступают законы и другие нормативно-правовые акты Республики Таджикистан и зарубежных стран,

направленные на правовое регулирование концессионной формы государственно-частного партнерства, а также общая и специальная научная литература в этой области.

Этап, место и период исследования. Диссертационное исследование охватывает три основных периода: 1) по основам правового регулирования и развитие концессионных отношений в Республике Таджикистан; 2) понятие, особенности и правовая природа концессионных договоров; 3) правомочия и обязанности, правовые гарантии и ответственность субъектов концессионных договоров. Активный период подготовки диссертационного исследования составляет 2010-2023 годы.

Теоретической основой исследования выступают теоретические положения и выводы, обозначенные в научных трудах известных отечественных и зарубежных ученых-правоведов, таких как Ш.М. Менглиев, В.А. Ойгензихт, М.З. Тоиров, О.У. Усмонов, М.З. Рахимов, Н.Г. Гаюров, М. Раджабов, У. Бобозода, Д.Қ. Бобоев, Р.Б. Бозоров, Ф.С. Сулаймонов, Н. Табаров, Н. Шонасридинов, С.С. Алексеев, М.И. Брагинский, М.М. Богуславский, Н.И. Бухарин, И.Н. Бернштейн, В.В. Витрянской, Ш.К. Доронин, О.А. Красавчиков, А.В. Кирич, Л.Г. Ландау, В.П. Мозолин, Е.А. Суханов, М.К. Сулаймонов, С.А. Сосна, Л.С. Таль, Ю.К. Толстой, Н.Ф. Иоффе и др.

Автором при выполнении диссертационной работы были проанализированы работы известных ученых в области изучения проблем правового регулирования концессионных договоров, в частности, А.В. Богдасаровой, В.Г. Варнавского, И.С. Вахтинской, Н.Г. Дорониной, Я.О. Золоевой, И.Г. Майора, С.А. Сосны, В.М. Савельевой, О.Н. Савиновой, Р.М. Жемелетдинова, С.В. Шорохова и других.

Методологической основой исследования являются общенаучные методы анализа и синтеза, а также частнонаучные методы: логического, системного, сравнительно-правового и исторического анализа. Комплексное использование указанных методов было направлено на достижение максимально возможной объективности исследования.

Эмпирические предпосылки. Эмпирическими предпосылками исследования выступают статистические данные по Республике Таджикистан, опубликованные отчеты и отраслевые сведения Государственного комитета по инвестициям и управлению государственным имуществом, Министерства экономического развития и торговли, Министерства энергетики и водных ресурсов, других министерств и ведомств, опубликованные в средствах массовой информации материалы по вопросам заключенных в Республике Таджикистан концессионных договоров, и соответственно тексты Посланий Президента Республики Таджикистан Маджлиси Оли Республики Таджикистан.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что впервые проводится теоретическое и практическое исследование вопросов законодательного регулирования концессионных отношений в Республике Таджикистан. Она направлена на определение перспектив развития концессионной схемы взаимодействия государства и частного бизнеса, анализ законодательства в этой сфере, выявление существующих пробелов и внесение конкретных предложений по ее совершенствованию.

Основные положения, выносимые на защиту, заключаются в следующем:

1. Описывается прагматическое развитие государственно-частного партнерства в современных условиях, которое свидетельствует о становлении политико-концептуального понимания значимости такого партнерства, особенно для тех инвестиционных проектов, которые имеют первостепенное значение как для государства, так и для бизнеса.

Обобщаются теоретические и практические основы возникновения и развития концессионных отношений в Республике Таджикистан, как эффективное использование государственного имущества, посредством финансовых, технологических и иных средств частного инвестора.

2. Определяются исторические предпосылки развития концессии в РТ, которые связаны со следующими основными особенностями:

а) приобретение государственной независимости и переход экономики к рыночному типу хозяйствования в РТ;

б) законодательное оформление новых форм государственно-частного партнерства, оценка ее эффективности и необходимость его дальнейшего развития;

в) распространенность природных ресурсов на территории страны и уникальность ее содержания, а также перспективы привлечения иностранных инвестиций, с целью дальнейшего их освоения;

г) рациональное использование имеющихся в стране водных ресурсов, с целью повышения энергетического потенциала, направленное на решение проблем дефицита электроэнергии на концессионной основе, особенно в зимний период.

Однако, вопреки имеющимся перспективным возможностям, практика применения концессионных договоров в нашей стране не получило должного развития, которое предопределяется следующими обстоятельствами:

а) в следствии возникновения в стране гражданской войны, который отрицательно повлиял на имидж страны и ее инвестиционную привлекательность и серьезно снизил доверие иностранных инвесторов;

б) первичные попытки реализации сотрудничества государства с частным сектором, требующий оценки рисков и анализа эффективности;

в) существующие преграды на уровне законодательных актов и сложности в реализации концессионных договоров и т.д.

3. Анализ законодательства, регламентирующих концессионные отношения в РТ констатирует, что в законодательных и нормативно-правовых актах, принятые государством в период независимости, существуют определенные просчеты и упущения, касающиеся предоставления права пользования природными ресурсами и других хозяйственных объектов концессионеру, что в свою очередь, создают препятствия для обеспечения развития концессионных отношений в стране.

При этом констатируются продолжающиеся научные дискуссии по вопросам правовой природы концессионных договоров. Предпочтительной представляется позиция ученых, относящих концессионный договор к гражданско-правовым формам взаимодействия концедента и концессионера, что соответствует современному состоянию регулирования горизонтальных отношений. Законодательство Республики Таджикистан с некоторыми оговорками, в общем, формулирует концессионное соглашение как гражданско-правовой договор. Тому свидетельством выступает посвященная концессионным договорам отдельная глава 61 в Гражданском кодексе Республики Таджикистан от 2022 года.

4. Анализируя нынешнее положение и учитывая перспективное развитие концессионных правоотношений, считаем целесообразным, чтобы уполномоченный государственный орган совместно с другими ведомствами проводил постоянный анализ и мониторинг состояния использования государственного имущества, своевременно выявлял те отрасли деятельности, которые нуждаются в частной инвестиции, разрабатывал и реализовывал привлекательные для экономики страны концессионные проекты, а также выявлял проблемы в области концессионной политики страны и своевременно вносил предложения по их устранению.

Нами поддерживается проведение предварительных, оценочных расчётов потенциальной экономической эффективности вероятных концессионных проектов, предлагается отдельным нормативно-правовым актом Правительства РТ определить содержание и порядок проведения таких расчётов и передать их в ведение уполномоченного государственного органа. По мнению автора, подобный подход предоставит государству уникальную возможность выявить и идентифицировать государственные объекты, которые используются неэффективно либо нецелевым образом, а также заранее уведомить потенциальных соискателей обо всех предъявляемых к конкретному концессионному объекту текущих и долгосрочных требованиях социально-экономического порядка.

5. Практика отчуждения концессионных активов по концессионному договору, что встречается в договоре концессии энергетической системы

Горно-Бадахшанской автономной области РТ, представляется необоснованной, и может привести к последующему полному отчуждению концессионных объектов, что ставит под сомнение эффективность использования государственной собственности на основе передачи её в концессию в большей степени, чем последующая приватизация таких объектов.

6. Выражаем научное несогласие с позицией по установлению дополнительных отчислений в зависимости от величины доходов концессионера, потому что такая практика может привести либо к укрыванию доходов со стороны концессионера, либо к удержанию его от дальнейшего увеличения концессионного производства.

Отсутствие полной и всеохватывающей юридической регламентации вопросов, касающихся правовых гарантий концессионерам в Законе РТ «О концессиях», может препятствовать эффективному исполнению концессионного договора и делает несовершенной систему защиты прав и законных интересов последних. Особой гарантией концессионеров выступает исключение из Закона Республики Таджикистан «О концессиях» от 2011 года юридической нормы, предусматривающей право концедента в одностороннем порядке расторгнуть концессионный договор. Но в то же время разрешение споров, возникающих между концедентом и концессионером при концессионной деятельности, требует дальнейшего совершенствования. Предлагается в Законе предусмотреть рассмотрение концессионных споров в международном арбитражном или третейском суде. Такая позиция обосновывается, во-первых, существующей национальной концессионной практикой, во-вторых, международный арбитраж в силу накопленного опыта может содействовать более квалифицированному рассмотрению концессионных споров.

7. Законодательство РТ, регламентируя участие государства в частноправовых отношениях, придерживается принципа равенства публично-правового образования с другими обычными участниками гражданско-правовых отношений. Соотношение юридической ответственности государства и юридической ответственности государственных органов перед концессионером показывает, что независимо от органа государственной власти, подписавшего концессионный договор, концедентом всегда остается Республика Таджикистан, что говорит о полной договорной ответственности государства перед концессионером.

Теоретическая и практическая значимость исследования. Теоретическую и практическую значимость исследования составляет то, что автор в результате проведенного исследования вносит стратегические теоретико-практические и организационные

предложения, которые могут быть полезны в процессе совершенствования нормативно-правовой и организационной базы концессии, а также правового регулирования концессионных отношений между государством и частным сектором. Заключение и вносимые в данной работе предложения могут использоваться в дальнейших исследованиях темы, в образовательной деятельности и совершенствовании национального законодательства в области концессии.

Степень достоверности результатов. Обоснованный и реалистичный анализ теоретических и практических аспектов концессионных договоров выступает в качестве мерила достоверности результатов исследования. А также результаты исследования удостоверяются анализом итогов и заключений, понятий, точек зрения ученых и предложениями автора, изучением перспектив развития концессионных договоров, в том числе поиском более совершенных механизмов их регулирования.

Соответствие диссертации паспорту научной специальности. Тема диссертационного исследования соответствует паспорту специальностей Высшей аттестационной комиссии при Президенте Республики Таджикистан по специальности 12.00.03 – Гражданское право, предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Личный вклад соискателя ученой степени. Личный вклад автора диссертации проявляется во всестороннем изучении научной литературы, нормативно-правовых актов, концессионной практики и её сравнении с зарубежной практикой, обосновывается уровнем научной новизны исследования, в частности, научными положениями и заключениями, что является непосредственным вкладом автора. Методика изложения научной позиции, постановка научных вопросов, конкретные предложения для совершенствования законодательства, изложены в научных статьях автора, которые, в частности, использовались в процессе нормотворчества страны, и свидетельствуют о научной обоснованности позиции автора и его личном вкладе.

Апробация и применение результатов диссертации. Результаты исследования были рассмотрены и утверждены на заседаниях кафедры международного права юридического факультета Таджикского национального университета, где была выполнена научная работа. Некоторые положения и отдельные заключения научной работы отражены в статьях и выступлениях автора на научно-практических конференциях, в том числе на Научно-практической конференции, посвященной 20-летию государственной независимости Республики Таджикистан (2011 год) на тему: «Развитие концессионного законодательства Республики Таджикистан в период независимости», на

Международной научно-практической конференции, посвященной Дню принятия Всеобщей декларации прав человека (9 декабря 2022 года) на тему: «Некоторые вопросы и особенности заключения концессионных договоров»: Proceedings of the 2nd International Scientific and Practical Conference DIVERSITY AND INCLUSION IN SCIENTIFIC AREA, Warsaw, Poland, 26-28.01.2023, Scientific Collection «InterConf» № 140, January 2023. – P. 425-434. ON THE ISSUES OF THE ENTITLEMENTS AND OBLIGATIONS OF THE PARTIES IN THE CONCESSION AGREEMENT.

Представленные в научных статьях предложения и заключения автора были приняты во внимание разработчиками проекта Закона Республики Таджикистан «О концессиях» и на их основе внесены соответствующие поправки в законодательство.

Публикации по теме диссертации. Относительно темы диссертационной работы автором выполнены 1 монография и 15 научных статей, в том числе 9 в рецензируемых изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Президенте Республики Таджикистан.

Структура и содержание работы определяются целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, разделенных на девять параграфов, заключения и списка использованной литературы. Общий объем диссертации составляет 202 страниц.

ОСНОВНЫЕ ЧАСТИ ИССЛЕДОВАНИЯ (КРАТКОЕ ИЗЛОЖЕНИЕ)

Во **введении** диссертации обосновывается актуальность темы исследования в условиях Республики Таджикистан, определяется степень научной разработанности и ее связь с научными программами, конкретизируются цели, задачи, объект и предмет исследования. Также описываются методологические и теоретические основы исследования, его научная новизна и основные положения, вносимые на защиту. В нем определён личный вклад соискателя научной степени, отмечены авторские публикации, структура и объем диссертации.

Первая глава диссертационного исследования – **«Объективные предпосылки правового регулирования концессионных отношений в Республике Таджикистан»** состоит из двух подразделов. В первом из них рассмотрены предпосылки развития концессионных договоров, как формы взаимоотношений государства и частного инвестора, а во втором – правовые основы регулирования концессионных правоотношений в Республике Таджикистан.

В первом подразделе первой главы – **«Предпосылки развития концессионных договоров, как формы взаимоотношений государства и**

частного инвестора» – выявляются предпосылки развития концессионного договора в Республики Таджикистан, а также эффективность использования такой модели сотрудничества государства с частным сектором в условиях Таджикистана. Более 120 стран мира активно используют концессионные соглашения, как наиболее приемлемый и действенный механизм эффективного использования государственного имущества посредством привлечения инвестиций в значимые социально-экономические сферы²³.

Появившиеся в период обретения государственной независимости страны новые возможности и условия использования государственной собственности, применение различных схем взаимодействия в условиях рыночной экономики, заложение основ концессионной схемы государственного и частного партнерства в Республики Таджикистан и понимание значимости его развития, имеющийся потенциал природных ресурсов и необходимость привлечения частной инвестиций для их добычи и т.д. обозначаются объективными предпосылками к развитию концессионных правоотношений в нашей стране.

Автор приводит ряд объективных причин, препятствующих развитию национальной концессионной практики, при этом анализ заключенных до этого времени концессионных договоров показали эффективность их исполнения, и подтвердили их инвестиционную привлекательность и прибыльность.

Учитывая тот факт, что основу национального имущества создают колоссальные по своим масштабам разнообразные и чрезвычайно ценные природные ресурсы нашей страны, Президент Республики Таджикистан, уважаемый Эмомали Рахмон отметил, что по прогнозам специалистов в недрах Таджикистана содержится более трёх триллионов кубометров газа и около четырёх миллиардов тонн угля, что выводит Таджикистан на одно из ведущих мест среди стран СНГ²⁴. Поэтому в данном исследовании обосновывается потенциал и дальнейшая перспектива привлечения иностранных инвестиций в разработку природных ресурсов.

Во втором подразделе первой главы – **«Правовые основы регулирования концессионных отношений в Республике Таджикистан»** анализируется процесс возникновения и становления правовых основ регулирования концессионных правоотношений и указывается, что в 90-е годы в РТ, как и в других постсоветских государствах, оживляется общественный и государственный интерес к концессионным вопросам. Обозначенное как приоритетное направление экономической политики

²³ См.: Сосна С. А. Концессионные договоры с иностранными инвесторами // Правовое регулирование иностранных инвестиций в России. – М.: Ин-т гос-ва и права РАН, 1995. – С. 66.

²⁴ См.: Выступление Президента Республики Таджикистан Эмомали Рахмона по случаю 17-й годовщины Государственной независимости Таджикистана. URL: www.president.tj.

страны, привлечение инвестиций в развитие государственно-частного партнёрства способствовало принятию целого ряда нормативно-правовых актов в области концессии в период 1997-2018 годов.

Автор разделяет правовые основы регулирования концессионных правоотношений в стране на общую и специальную группы. По мнению автора, к общей группе целесообразно отнести те правовые основы, которые создают первичные условия для развития концессионных правоотношений и отражают общие правила поведения для участников концессионного договора, это прежде всего конституционный Закон Республики Таджикистан «О Правительстве Республики Таджикистан», Закон Республики Таджикистан «Об инвестициях», Водный кодекс Республики Таджикистан, Земельный кодекс Республики Таджикистан, Воздушный кодекс Республики Таджикистан, Налоговый кодекс Республики Таджикистан, а также отдельные нормы Конституции Республики Таджикистан. К специальной группе следует отнести те законодательные акты, которые отражают особенности регулирования концессионных отношений, в частности Закон Республики Таджикистан «О концессиях», принятые на ее основе Правительством Республики Таджикистан постановления «О перечне объектов, не подлежащих передаче в концессию, или передача которых ограничена», «О государственной регистрации концессионных договоров», «Об определении концессионного органа», «О порядке и условиях проведения конкурса на предоставление объекта в концессию», а также Гражданский кодекс Республики Таджикистан.

В данном подразделе проанализированы законодательные нормы относительно концессионных договоров и впервые посвященная таким договорам отдельная глава Гражданского кодекса, оцениваются как важный шаг в этом направлении. Проводя сравнительно-правовой анализ между нормами Гражданского кодекса и Закона Республики Таджикистан «О концессиях» от 2011 года, раскрываются различия по общим вопросам, и указывается на необходимость дальнейшего совершенствования законодательства.

Учитывая, что концессионное сотрудничество выступает как важный и эффективный инструмент привлечения частного капитала, проанализировав нормативно-правовые акты в области инвестиций, автор подчёркивает, что в рамках льгот, предоставленных налоговым, таможенным и другим законодательством страны, полностью не регулируются вопросы концессионной деятельности.

Также проводится правовой анализ норм, регулирующих концессионные отношения, в Законах РТ «О недрах», «Об энергетике», «О драгоценных металлах и драгоценных камнях», «О государственных предприятиях», «Об экологической экспертизе», «О государственной пошлине» и т.д. Они сопоставляются с нормами Закона Республики

Таджикистан «О концессиях» и в целях их совершенствования выдвигаются конкретные предложения.

Вторая глава – **«Теоретическое обоснование правовой природы концессионного договора»**, состоит из четырёх подразделов. В первом подразделе второй главы – **«Понятие и правовая природа концессионных договоров»** проанализированы точки зрения таких ученых, как Н.Г. Доронина, В.Г. Варнавский, Б.А. Ландау, О.Н. Савинова, А.И. Попов по поводу понятия и правовой природы концессионных договоров.

В науке под понятием концессии понимается система отношений по уступке государством своих прав, коммерческая модель пользования государственным имуществом и т.п. Исследование показывает, что в одних странах концессия понимается как договор публично-правового характера, в других – как обычный гражданско-правовой либо смежный с ним договор.

Предложения диссертанта относительно понятия «концессия» в целом были приняты во внимание в процессе разработки Закона Республики Таджикистан «О концессиях» от 2011 года. Однако в целях закрепления обязанностей концессионера по улучшению концессионного объекта и регулированию права концессионера на вновь созданный объект, который передается в собственность концеденту, предлагается усовершенствовать нормы статьи 1 указанного Закона.

В исследовании подтверждается, что среди ученых существуют различные позиции по вопросам правовой природы концессионных договоров. Диссертант отдаёт предпочтение гражданско-правовому характеру концессионных договоров и обосновывает эту позицию по законодательству Республики Таджикистан.

Второй подраздел второй главы называется **«Особенности субъектного состава концессионных договоров»** и в нем исследованы вопросы, касающиеся правового положения сторон концессионного договора, то есть концедента и концессионера.

Необходимо отметить, что ранее в концессионной практике, да и в законодательстве Республики Таджикистан, не было известно понятие концедента, и это положение значительно затрудняло четкое понимание субъектов концессионных правоотношений²⁵. Это понятие впервые было введено Законом РТ «О концессиях» от 2011 года. Независимо от того, какой орган государственной власти уполномочивается заключить концессионный договор, они всегда выступают от имени Республики Таджикистан, что говорит об ответственности РТ перед концессионером.

²⁵ См.: Абдуллоев А.Р. Инкишофи қонунгузори Чумхурии Тоҷикистон дар даври соҳибистиклолият: маводҳои конференсияи илмӣ-амалӣ бахшида ба 20-умин солгарди Истиклолияти давлатии Чумхурии Тоҷикистон. – Душанбе, 2011.– С. 270.

С учетом того, что государство в лице своих компетентных органов занимается ещё и вопросами управления в области концессионных отношений, можно прийти к выводу, что оно (государство) в концессионных правоотношениях выступает в двойной роли: с одной стороны, как субъект концессионного договора, с другой – как носитель публичной власти. Анализируя позиции ученых и положения действующего законодательства, можно констатировать, что Республика Таджикистан, участвует в гражданских правоотношениях на равных началах с другими субъектами таких отношений.

Зарубежная практика показывает, что на стороне концедента часто участвуют два и более публично-правовых образования. Такой подход в нынешних реалиях Таджикистана с учетом перспектив передачи в концессию международных и междугородных дорог, линий электропередач и других объектов государственной собственности, находящихся на территории нескольких административных единиц, не исключается. Соответственно, автором выдвигаются предложения по совершенствованию национального законодательства.

Согласно статье 1 Закона Республики Таджикистан «О концессиях», концессионером могут стать абсолютно все физические и юридические лица, обладающие концессионным правом согласно концессионному договору. В данном подразделе предлагаются конкретные меры в целях совершенствования законодательства относительно концессионеров.

В третьем подразделе второй главы – **“Особенности заключения концессионного договора”** рассматриваются теоретические и практические вопросы заключения концессионных договоров. Необходимо заметить, что концессионные договоры в Республике Таджикистан, в отличие от некоторых зарубежных стран, разрабатываются сторонами и заключаются индивидуально, а не по утвержденным типовым договорам.

Диссертант, анализируя правовые основы заключения концессионных договоров, высказывается в поддержку строгого соблюдения принципа конкурсного отбора концессионера, поскольку такой подход соответствует международной практике заключения концессионных договоров.

Анализ показывает, что в современном мире применение принципа полной и открытой конкуренции в процессе заключения концессионных договоров рассматривается как средство, способствующее экономии государственных средств, предупреждению коррупции и более устойчивому развитию конкуренции в секторах экономики, ранее находившихся в государственной монополии ²⁶. В то же время

²⁶ См.: Русинова А. Порядок и принципы выбора концессионера: европейский опыт и российский закон // Налоги. – 2006. – № 26.

допускается предоставление концессий и на основе прямых переговоров между концессионными органами и потенциальными инвесторами.

В соответствии с нынешней практикой в качестве предварительных этапов заключения концессионного договора выступают подготовка концессионных предложений и выбор концессионера. Диссертант предлагает на законодательном уровне регламентировать концессионное предложение с учетом определения основных его требований, а также допустить возможность обжаловать результаты конкурса в судебном порядке.

Другим важным этапом заключения концессионного договора считается проведение конкурса. В продолжении исследования со стороны диссертанта вносятся конкретные предложения по вопросам типовых концессионных договоров, относительно срока заключения концессионного договора, порядка послеконкурсных переговоров, момента вступления договора в силу и т.д.

В четвертом подразделе второй главы - **«Соотношение концессионных договоров со смежными договорами»** диссертантом проводится научно-правовое сравнение концессионных договоров с договорами аренды, коммерческой концессии, подряда и соглашением о разделе продукции.

Принимая во внимание различные позиции ученых, а также нормы законодательства Республики Таджикистан, касающиеся вопросов субъектного состава, предмета договора, порядка заключения договора, особенностей прав третьих лиц на концессионный объект, возможности перехода соответствующей собственности другой стороне, права собственности стороны договора на имущество, созданное в процессе реализации договора, автор приходит к выводу, что, несмотря на определенное сходство, нельзя определить концессионный договор как договор аренды.

В данном подразделе определяются общие и отличительные черты концессионного договора с договором коммерческой концессии и договором подряда. Делается вывод, что в силу своих особых признаков концессионный договор является самостоятельным видом договора, в частности, указывается на определенное сходство концессионного договора с соглашением о разделе продукции.

Третья глава диссертационного исследования называется **«Исполнение обязательства по концессионному договору»** и состоит из трех подразделов. В первом подразделе – **«Права и обязанности субъектов концессионного договора»** исследован комплекс правомочий субъектов концессионного договора с точки зрения юридической науки, зарубежной практики и национального законодательства Республики Таджикистан. Несмотря на то, что законодательство Республики Таджикистан относительно прав и обязанностей субъектов

концессионных правоотношений имеет скудное правовое регулирование, их широкий и содержательный перечень определён в самом концессионном договоре.

Анализ показывает, что в общем, нормы таджикского концессионного законодательства имеют тенденцию приближения к гражданскому законодательству, и соответственно преобладающее количество диспозитивных норм предоставляет концеденту и концессионеру возможность свободно определять условия концессионного договора.

Исследование показывает, что в Законе Республики Таджикистан «О концессиях» от 2011 года по вопросу объёма обязанностей концедента содержится весьма ограниченное регламентирование. По мнению диссертанта, государство при осуществлении своих контрольных функций не должно обладать правом необоснованного вмешательства в хозяйственную деятельность концессионера, и тем более – разглашения информации конфиденциального характера или составляющей коммерческую тайну концессионера. Предлагается, чтобы сфера применения государством своих контрольных функций, предмет, порядок её организации и осуществления, а также перечень полномочий контролирующих органов утверждались отдельным нормативно-правовым актом Правительства РТ.

Необходимо отметить, что концессия является одной из наиболее сложных форм государственного и частного партнерства и немаловажную роль в развитии концессионных отношений играют государственные гарантии концессионеру. В связи с этим во втором подразделе третьей главы – **«Гарантии прав по концессионному договору»** изучаются вопросы касательно теоретических и правовых основ, а также практической реализации гарантий в концессионных правоотношениях. Исходя из того, что заключение и реализация концессионных договоров отчасти направлены на привлечение частных инвестиций в общественно значимые отрасли государственной деятельности и эффективное управление государственной собственностью, думается, что на концессионеров распространяется перечень гарантий, установленных инвестиционным законодательством РТ.

Изучение наилучшей концессионной практики показывает, что законодательно закрепленные льготы и гарантии концессионерам служат привлекающим стимулом для инвесторов вложить свои финансовые, технические и технологические средства в эффективное управление государственной собственностью. Констатируется, что несмотря на отсутствие в самом базовом Законе правовых норм, предоставляющих концессионерам гарантии, аналогичные вопросы уже регулировались заключенным между сторонами концессионным договором (например, в

статье 4 Договора концессии энергетической системы Горно-Бадахшанской автономной области РТ Правительством РТ). В данном подразделе автором приводятся конкретные предложения с целью совершенствования законодательства Республики Таджикистан.

В третьем подразделе третьей главы – **«Ответственность сторон концессионного договора за неисполнение обязательств»** исследуются вопросы относительно исполнения условий концессионного договора, а также ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение договора. Данный вопрос приобретает особую актуальность ещё и в связи с особенностью субъектного состава концессионных договоров, где одной из сторон выступает публично-правовое образование.

Анализ законодательства Республики Таджикистан показывает, что ответственность сторон концессионного договора имеет свои специфические особенности, а нормы Гражданского кодекса пополняют их. В этой связи законодательство сформулировало норму, согласно которой обязательства не только подлежат определенным образом исполнению, но также определяются порядок, требования и условия исполнения обязательств, многие из которых соотносятся с концессионным договором. Стороны концессионного договора обладают правами и обязанностями, и несут также ответственность в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязанностей.

Как известно, гражданское законодательство РТ, регламентируя участие государства в частноправовых отношениях, придерживается принципа равенства публично-правового образования с другими обычными участниками гражданско-правовых отношений, в частности, с гражданами и юридическими лицами. Отсюда вытекает, что статус государства в частноправовых отношениях ставится на равных началах с контрагентами.

Именно посредством органов государственной власти в совокупности решаются и реализуются функции и задачи государства, и воля государства в целом выражается его органами и должностными лицами.

Как показывают положения законодательства РТ, в качестве концедента от имени государства выступают Правительство или местные исполнительные органы, осуществляющие свои полномочия посредством соответствующих государственных органов. Логической составляющей в данной ситуации выступает то, что концессионер, вступая в концессионные правоотношения, твёрдо знает, что он по своим обязательствам будет нести ответственность перед государством независимо от того, какому государственному органу предоставлена компетенция подписать концессионный договор, заключённый с ним. И соответственно он принимает во внимание, что государство, вступая с ним в частноправовые отношения, в какой-то мере отказывается от

своих иммунитетов, и будет нести ответственность за действия или бездействие соответствующих государственных органов.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

На основе проведенного анализа концессионных договоров в РТ и определения перспектив их дальнейшего развития можно прийти к следующим выводам:

1. До сих пор в РТ не проведено комплексное и фундаментальное исследование правовых вопросов концессионного механизма сотрудничества государства и частного сектора по эффективному управлению имуществом, находящимся в государственной собственности. Следует отметить, что прагматическое развитие государственно-частного партнерства в современных условиях является свидетельством становления в стране политико-концептуального понимания значимости такого партнерства, особенно для тех инвестиционных проектов, которые имеют первостепенное значение как для государства, так и для бизнеса. При этом сотрудничество государства и частного сектора в рамках государственно-частного партнерства, как показывает опыт развитых стран, характеризуется высокой эффективностью привлечения частного капитала и может стать внешним стимулом дальнейшего рационального использования государственного имущества, а также недопущения нецелевого использования бюджетных средств. На основе обобщения теоретических основ развития концессионных отношений, в работе определены исторические предпосылки развития концессии в РТ, выявлены преимущества и нормативно-правовое регулирование концессионных отношений, предложено активное применение концепции взаимовыгодного сотрудничества государства и частного сектора, который доказал свою привлекательность в различных сферах деятельности.

При этом установлено, что, с учетом потенциальных возможностей развития концессионных договоров в Республике Таджикистан основные научно-практические вопросы развития механизма концессионных отношений остаются недостаточно изученными, а исследование и устранение причин и условий, выявленных настоящим диссертационным исследованием, содействуют развитию такого вида сотрудничества государства и частного сектора. Однако, следует признать, что заключенные до этого времени концессионные договора между государством и частным сектором в РТ более чем достаточно оказались эффективными и подтвердили инвестиционную привлекательность и прибыльность [13-А].

2. Исследованием доказываем, что оживление общественного и государственного интереса к концессионным вопросам в 90-е годы способствовало государству искать наряду с приватизацией новые формы управления и использования своей собственности. Это в свою очередь содействовало развитию государственно-частного партнерства, посредством заключения концессионных договоров, которые позволили увеличить инвестиции частных компаний в различные отрасли экономики, что способствовало улучшению инфраструктуры и стимулировало экономический рост страны. Принятый Закон РТ «О концессиях» выступает как основополагающий документ, регулирующий деятельность в области концессий и определяющий порядок ее осуществления на территории страны. Этот закон устанавливает правовую основу для привлечения инвестиций в стратегически важные отрасли экономики, позволяя частному сектору получить право на эксплуатацию объектов инфраструктуры на определенных условиях. Таким образом, оно способствует развитию инфраструктуры, привлечению новых технологий и оптимизации работы государственных и коммерческих предприятий, а для полного правового регулирования в области концессии, были приняты дополнительные нормативно-правовые акты.

В плане продолжения законотворческого процесса в стране и принимая во внимание проблемы, существующие в концессионной практике, в 2011 году Закон РТ «О концессиях» был принят в новой редакции. Однако всё ещё сохраняется необходимость дальнейшего совершенствования законодательства в этой области.

Правовые основы регулирования концессионных отношений в Республике Таджикистан можно разделить на две группы:

- во-первых (общая группа): Конституция РТ (ст. 13), Конституционный закон РТ «О Правительстве Республики Таджикистан», земельный, водный, воздушный, налоговый кодексы, другие законодательные акты в сфере инвестиций:

- во-вторых (специальная группа): Закон РТ «О концессиях» и принятые для его реализации подзаконные акты, а также Гражданский кодекс РТ.

Формирование специального концессионного законодательства является важным в регулировании государственно-частных отношений, а его совершенствование способствует расширению концессионной деятельности, что, в конечном итоге, положительно сказывается на развитии различных сфер национальной экономики. Отсюда следует вывод, что, несмотря на правовую возможность заключения концессионных договоров в отношении участков земли, недр, вод, водного и воздушного пространства, вопросы концессии не упоминаются в соответствующих законодательных актах, либо нуждаются в совершенствовании. Сравнительно-правовой анализ

показывает, что нормативно-правовое сопровождение рассматриваемой сферы характеризуется повышенной казусностью и наличием существенных пробелов и внутрисистемных, теоретико-прикладных, правовых противоречий [1-А].

3. Автор скорее поддерживает ранее высказанные положения относительно содержательности понятия концессии, чем относительно содержательности понятия концессионного договора. С учетом закрепления обязанностей концессионера по улучшению концессионного объекта и регулированию права концессионера на вновь созданный объект, автором предлагается совершенствовать понятие концессии, изложенное в статье 1 Закона РТ «О концессиях».

Характерными признаками концессии в РТ следует считать такие, как:

1) концессионные отношения оформляются договором;

2) имущество и объекты передаются концессионеру на временное пользование и на определенных условиях, по истечении которых концессионер обязан вернуть их концеденту;

3) законодательство Республики Таджикистан не урегулировало вопросы, касающиеся права концессионера на созданный в процессе исполнения договора объект, а также интеллектуальную собственность, полученную в результате концессионных договоров, ;

4) по концессионному договору может передаваться право реализации монопольной государственной деятельности и право осуществлять деятельность с использованием государственного имущества является самостоятельным объектом концессии [2-А], [3-А].

4. Сторонами концессионного договора выступают концедент и концессионер. Считается, что любой орган государственной власти, уполномоченный заключить концессионный договор со стороны концедента, всегда выступает от имени Республики Таджикистан, что говорит об ответственности РТ перед концессионером. Позиция законодателя, запрещающего государственным учреждениям и организациям выступать в качестве концессионера, считается обоснованной, однако предлагается допустить возможность для уполномоченных государственных органов совместно выступать в качестве концедента в концессионном договоре. Автор предлагает допустить в качестве концессионера не всех физических лиц, а лишь тех, кто имеет статус индивидуального предпринимателя, и предусмотреть нормы, предоставляющие право субъектам гражданских правоотношений выступать в качестве концессионера на основании договора о совместной деятельности. С учетом этого также предлагается совершенствовать понятие концессионера в Законе РТ «О концессиях».

Централизация вопросов передачи в концессию государственной собственности в полномочиях одного государственного органа считается обоснованной [14-А].

5. Диссертантом на основе изучения наилучшей международной практики показывается, что концессионные взаимоотношения формируются на основе открытого конкурсного отбора при строгом соблюдении принципа транспарентности, что в свою очередь также отражено в законодательстве РТ. Автор поддерживает строгое соблюдение принципа конкурсного отбора концессионеров, поскольку такой подход, во-первых, способствует наиболее эффективному управлению государственной собственностью, а во-вторых, он исходит из требований действующего законодательства РТ и международных стандартов при выборе концессионера. Поскольку предоставление объектов в концессию без проведения конкурса в отдельных случаях допускается законом, предлагается в законодательном порядке утвердить перечень объектов в области обороны и правопорядка, либо определить четкие критерии, по которым можно рассматривать имеющий место случай как касающийся безопасности государства или его обороноспособности.

В целях развития национального концессионного законодательства автор считает допустимым разработать и на основании статьи 489 Гражданского кодекса РТ принять типовые концессионные договоры в отдельных отраслях экономики, которые могут содействовать существенному ускорению темпов ведения переговоров с потенциальными концессионерами. При этом, как считает автор, содержание таких типовых договоров должно иметь рекомендательный характер. В связи с отсутствием должной правовой регламентации вопросов проведения закрытых и открытых конкурсов диссертантом предлагаются необходимые поправки в законодательство РТ [15-А].

6. Результатом исследования устанавливается некоторое сходство концессионного договора с договором строительного подряда, аренды, коммерческой концессии и т.п.. Однако, по своим основным признакам и сущностью, концессионный договор обозначается как самостоятельная договорная конструкция. Отличительной чертой концессионного договора от договора аренды заключается в субъектном составе, предмете договора, способе выбора контрагента, требований к освобождению объекта концессии от прав третьих лиц, исключением перехода имущественных прав концессионера на объект договора, передачи в собственности концедента объектов, возникающих во время исполнения договора и т. п. Также проведено конкретное научно-правовое разграничение между концессионным договором и договором коммерческой концессии, а также договором подряда. Однако, принимая

во внимание положение законодательства о возможной передаче в концессию полезных ископаемых и принципиальные сходные моменты между ними, делается попытка определить соглашение о разделе продукции как разновидность концессионных договоров и предлагается их рассмотрение в дальнейшей правотворческой деятельности в единстве 4-А].

7. Положение Закона РТ «О концессиях» по вопросу объёма правомочий и обязанностей концедента содержит весьма ограниченное императивное регламентирование, оставив тем самым перечень прав и обязанностей концессионера открытым. Это свидетельствует о свободе и широких возможностях сторон договора в самостоятельном определении его содержания и обеспечивает гармонизированную согласованность, в том числе с положениями Гражданского кодекса РТ, закрепляющего данный принцип в целом. Национальное законодательство и существующая концессионная практика показывают, что базовый перечень правомочий и обязанностей сторон договора устанавливается в самом концессионном договоре. При этом концедент должен быть уверен в сохранности имущества, целевой и непрерывной деятельности, а также ответственности концессионера за случайную гибель или случайную порчу концессионного объекта. Соответственно диссертантом предлагается дополнить положение Закона РТ «О концессиях» теми обязанностями, которые концессионер обязан нести по существу передачи объекта в концессию.

Считаем необходимым определить в Законе компетенцию Правительства Республики Таджикистан, местных исполнительных органов и концессионного органа, не в сфере концессионных отношений, а в области концессии. Также предлагаем определить в Законе права и обязанности концедента как стороны по концессионному договору, и, соответственно, полномочия концессионного органа при осуществлении концессии.

Положение договора концессии энергетической системы Горно-Бадахшанской автономной области РТ, предоставляющее концессионеру право отчуждать концессионные активы, представляется необоснованным, и может привести к последующему полному отчуждению концессионных объектов и ставит под сомнение эффективность использования государственной собственности на основе передачи ее в концессию в большей степени, чем последующая приватизация таких объектов. При этом предлагается предусмотреть регулирование вопросов государственного финансирования концессионных проектов, которое может облегчить финансовое бремя концессионера и ускорить процесс ввода объекта в эксплуатацию, а также позволит концеденту в дальнейшем в какой-то степени

воздействовать на регулирование цен, тем самым контролируя обеспечение общественно-государственного интереса [1-А].

8. Диссертантом делается вывод, что законодательно закрепленные льготы и гарантии концессионерам служат привлекающим стимулом для инвесторов вложить свои финансовые, технические, технологические и иные средства в совершенствование государственной собственности. Однако в национальном законодательстве наблюдается отсутствие полной и всеохватывающей регламентации правовых гарантий концессионеров, что может препятствовать эффективному исполнению концессионного договора и делает несовершенной систему защиты прав и законных интересов последних. Предлагается закрепить государственные гарантии сохранности имущества концессионеров и обеспечения соблюдения их имущественных прав и законных интересов, и вносятся соответствующие рекомендации для совершенствования законодательства.

Автор уверен, что, основываясь на принципе равноправия иностранных и отечественных концессионеров, такая новелла обуславливается эффективностью исполнения концессионного договора с целью обеспечения стимула, модернизации и активизации деятельности субъектов, занимающихся концессионной деятельностью, и защиты основных прав и законных интересов сторон концессионного договора. При этом предлагается определить сроки, в пределах которых инвестор-концессионер имеет право выбрать благоприятные для него условия при изменении и дополнении законодательства, не менее 10 лет. Исключение юридической нормы, предусматривающей право концедента в одностороннем порядке расторгнуть концессионный договор, по мнению автора, выступает как особая гарантия прав концессионера. Однако предлагается совершенствовать порядок разрешения споров, возникающих между концедентом и концессионером. С учетом этого предлагается в Законе предусмотреть рассмотрение концессионных споров в международном арбитражном или третейском суде. Диссертант обосновывает свою позицию, во-первых, существующей национальной концессионной практикой, во-вторых, авторитетом международного арбитража, который, в силу накопленного опыта, может содействовать более квалифицированному рассмотрению концессионных споров [7-А].

9. Диссертант считает особо актуальным рассмотрение вопросов ответственности сторон концессионного договора за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, в силу особенности субъектного состава такого договора. Указывается, что проблемы ответственности сторон по концессионному договору отдельно не рассматривались в отечественной юридической литературе и соответствующим образом не регламентированы в Законе РТ «О концессиях» от 2011 года. С учетом особенностей правовой природы

концессионного договора, считается, что нормы Гражданского кодекса РТ в плане надлежащего исполнения обязательства должно распространяться на такие договорные конструкции. Стороны концессионного договора обладают правами и обязанностями, и несут также ответственность в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязанностей. А при осуществлении полной или частичной уступки прав и обязанностей концессионера третьим лицам, что разрешается Законом, концессионер всё же будет нести полную ответственность по обязательствам договора перед концедентом.

Положение Закона РТ «О концессиях» от 2011 года, относящее ответственность сторон за неисполнение обязательства к существенным условиям концессионного договора, еще раз свидетельствует о гражданско-правовом характере такого договора. Из этого можно сделать вывод, что все аспекты ответственности за неисполнение или же ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств, а также их последствия в обязательном порядке должны регулироваться нормами договора. Такая законодательная позиция, на наш взгляд, может считаться обоснованной.

Рассматривая вопросы ответственности сторон по концессионному договору, определяется равный статус государства в частноправовых отношениях с другими субъектами гражданских правоотношений. С учетом сложившейся доктрины и с целью дальнейшего развития национальной концессионной практики выдвигается позиция законодательного рассмотрения отказа государства от своих иммунитетов по концессионным договорам [8-А].

РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ПРАКТИЧЕСКОМУ ИСПОЛЬЗОВАНИЮ РЕЗУЛЬТАТОВ ИССЛЕДОВАНИЯ

По результатам данного исследования и в целях совершенствования законодательства Республики Таджикистан в области концессии предлагается:

1. В целях обеспечения обязанностей концессионера по улучшению концессионного объекта и регулированию прав концессионера на вновь созданный объект предлагается изложить понятие концессии в статье 1 Закона РТ «О концессиях» в следующей редакции:

«Концессия (разрешение, уступка; далее – концессия) – это передача по договору концессии во временное владение и пользование, в целях улучшения и эффективной эксплуатации объектов государственной собственности, в том числе земли с правом добычи полезных ископаемых, вод, водного и воздушного пространства, растительного и животного мира и других не запрещенных законодательством

Республики Таджикистан природных ресурсов, а также прав на создание (строительство) новых объектов за счет средств концессионера с последующей передачей таких объектов государству с предоставлением концессионеру прав владения, пользования для последующей эксплуатации» [11-А], [1-А].

2. Предлагается изложить понятие концессионеров в Законе Республики Таджикистан «О концессиях» в следующей редакции:

«Концессионеры – индивидуальные предприниматели и юридические лица, за исключением государственных учреждений и организаций, а также индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации, действующие по договору о совместной деятельности (простого товарищества), обладающие концессионным правом согласно концессионному договору» [14-А].

3. С целью определения понятия «концессионная плата» предлагается дополнить статью 2 Закона Республики Таджикистан «О концессиях» частью седьмой следующего содержания:

«Концессионная плата – плата, вносимая концессионером концеденту в период использования объекта концессионного договора, в виде твердой суммы платежей, установленной доли продукции, доходов или других видов, установленных сторонами договора» [1-А].

4. В целях конкретизации случаев внеконкурсной передачи объектов в концессию предлагается отдельным нормативно-правовым актом утвердить перечень объектов в области обороны и правопорядка государства и определить чёткие критерии, по которым можно рассматривать имеющий место случай, как касающийся безопасности государства или его обороноспособности [15-А].

5. Предлагается на основании статьи 489 Гражданского кодекса РТ и в целях содействия существенному ускорению темпов ведения переговоров с потенциальными концессионерами разработать типовые концессионные договоры в отдельных отраслях экономики, имеющие рекомендательный характер [15-А].

6. С целью регулирования вопросов относительно права собственности на интеллектуальную собственность, полученную в результате концессионных договоров, предлагается дополнить статью 4 Закона Республики Таджикистан «О концессиях» частью третьей следующего содержания:

«3. Результаты интеллектуальной собственности, полученные концессионером в ходе концессионного договора, являются собственностью Республики Таджикистан. Концессионер имеет право пользования и владения результатами интеллектуальной собственности в течение срока действия концессионного договора, если иное не предусмотрено концессионным договором» [1-А].

7. Изложить часть 1 статьи 10 Закона Республики Таджикистан «О концессиях» в следующей редакции:

«1. Предоставление объектов в концессию осуществляется на основе закрытых и открытых конкурсов, порядок и условия проведения которых устанавливаются Правительством Республики Таджикистан», и соответственно изложить часть 3 данной статьи Закона в редакции следующего содержания:

«3. Закрытая форма проведения конкурса осуществляется, когда сведения об объекте, по которому заключается концессионный договор, составляют государственную тайну, или когда концессионный договор заключается в отношении объекта, имеющего важное стратегическое значение».

В таком случае возникает необходимость определять перечень объектов государственной собственности, имеющих важное стратегическое значение [15-А].

8. Закон Республики Таджикистан «О концессиях» дополнить новой статьёй 10¹ следующего содержания:

«Статья 10¹. Требования к имуществу, передаваемому в концессию

1. Имущество, передаваемое в концессию, должно соответствовать следующим требованиям:

- находиться в собственности Республики Таджикистан;
- быть свободным от прав третьих лиц (не должно находиться в аренде, залоге и не должно быть связано иными ограничениями).

2. В результате заключения и исполнения концессионного договора не должно измениться целевое назначение недвижимого имущества, переданного в концессию» [2-А].

9. В Законе Республики Таджикистан «О концессиях» дополнить перечень обязанностей концессионера такими обязательствами, как осуществление комплекса мероприятий, направленных на совершенствование и модернизацию концессионного объекта, а также ее исправное состояние, обязательства непрерывной работы и предоставление установленных законодательством Республики Таджикистан льгот определенным слоям населения [1-А].

10. В Законе Республики Таджикистан «О концессиях» определить полномочия Правительства, местных исполнительных органов и концессионного органа не в сфере концессионных отношений, а в области концессии. Также предлагается определить в Законе права и обязанности концедента, как стороны по концессионному договору, отдельно от полномочий концессионного органа при осуществлении концессии [1-А].

11. Предлагается дополнить статью 15 Закона Республики Таджикистан «О концессиях» частью 3 следующего содержания;

«3. В случае, если концессионером является акционерное общество и акционеры примут решение о его реорганизации, то переход прав и обязанностей будет осуществляться при условии соответствия реорганизованного или возникшего в результате реорганизации юридического лица требованиям, установленным решением о заключении концессионного договора» [14-А].

12. С целью устранения различных необоснованных, тем более недобросовестных реорганизационных действий, предлагается дополнить статью 15 Закона Республики Таджикистан «О концессиях» частью 4 следующего содержания:

«4. Переход прав и обязанностей концессионера – юридического лица – в случае его реорганизации к другому юридическому лицу осуществляется только при условии соответствия реорганизованного или возникшего в результате реорганизации юридического лица требованиям, установленным решением о заключении концессионного договора» [14-А].

13. В связи с присутствием публичного интереса в концессионных договорах и продолжительностью срока их действия, предлагается дополнить статью 11 Закона РТ «О концессиях» частью 4 следующего содержания:

«4. Концессионный договор вступает в силу после его государственной регистрации, порядок которой определяется Правительством Республики Таджикистан» [15-А].

14. Отдельной главой Закона Республики Таджикистан «О концессиях» от 2011 года необходимо регламентировать правовые гарантии и законные интересы концессионеров, при этом постатейно сформулировать исчерпывающий перечень необходимых для эффективного и беспрепятственного осуществления своей деятельности концессионерами правовых гарантий, или же дополнить Закон РТ «О концессиях» новой статьей 18¹ следующего названия и содержания:

«Статья 18¹. Гарантии прав концессионера

1. Права и законные интересы концессионера гарантируются в соответствии с Конституцией РТ, законодательством РТ и международно-правовыми актами, признанными РТ.

2. Гарантии, предусмотренные инвестиционным законодательством, распространяются на субъект, выступающий в качестве концессионера в концессионном договоре» [5-А].

15. В законодательстве сроки, в пределах которых инвестор-концессионер имеет право выбрать благоприятные для него условия при изменении и дополнении законодательства, установить не менее 10 лет [1-А].

16. Выдвигается позиция законодательного рассмотрения отказа государства от своих иммунитетов по концессионным договорам [14-А]

17. В целях эффективного использования государственного имущества, а также уведомления потенциальных соискателей обо всех предъявляемых к конкретному концессионному объекту требованиях правового и социально-экономического характера, разработать проект постановления Правительства Республики Таджикистан «О предварительных оценочных расчётах концессионных объектов», реализацию которого путем активизации соответствующего вебсайта возложить на Государственный комитет по инвестициям и управлению государственным имуществом Республики Таджикистан [1-А].

ПЕРЕЧЕНЬ НАУЧНЫХ ПУБЛИКАЦИЙ СОИСКАТЕЛЯ УЧЕНОЙ СТЕПЕНИ

I. Монографии:

[1-А]. Абдуллозода А.Р. Концессионные договоры: перспективы и развитие: /Матн/: монография/ А.Р. Абдуллозода, - Душанбе, МН «Дониш» АМИТ, 2021. – 198с. ISBN 978-99985-70-22-1.

II. Статьи, опубликованные в рецензируемых и рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Президенте Республики Таджикистан журналах:

[2-А] Абдуллоев А.Р. Проблемы совершенствования законодательства Республики Таджикистан о концессиях // [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Известия Академии наук Республики Таджикистан. - Душанбе, 2010, - №4, -С. 133-137.

[3-А] Абдуллоев А.Р. Понятие и правовая природа концессионного соглашения / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Паёми Донишгоҳи миллии Тоҷикистон. - Душанбе, 2011, -№2(66) – С.173-179.

[4-А] Абдуллоев А.Р. Баъзе масъалаҳои таносуби шартномаҳои концессионӣ бо шартномаҳои ба ҳам алоқаманд / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Қонунгузорӣ. - Душанбе, 2019, - №2(34) - С.54-59.

[5-А] Абдуллозода А.Р., Бобозода У. Моҳияти кафолатҳои ҳуқуқҳо дар шартномаи концессионӣ: таҳлили ҳуқуқию амалӣ / [Матн] / А.Р. Абдуллозода, У. Бобозода / Ахбори ДДХБСТ, №4 (93), соли 2022. С.13-23.

[6-А] Абдуллозода А.Р. Баъзе масоили назариявии табиати ҳуқуқии шартномаи концессионӣ / [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Қонунгузорӣ №3 (47), 2022 июл-сентябр, С. 29-36 (ВАК РФ).

[7-А] Абдуллозода А.Р. Некоторые вопросы гарантии прав по концессионному договору / [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Юридический вестник, №4 (12), 2022. С. 39-45.

[8-А] Абдуллозода А.Р. Уҳдадорихои тарафҳои шартномаи концессионӣ: хусусиятҳои иҷро ва ҷавобгарии тарафҳо / [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Ҳаёти ҳуқуқӣ, №3 (39), 2022. С. 172-181.

[9-А] Абдуллозода А.Р. Дурнамои рушди шартномаҳои концессионӣ дар шароити Ҷумҳурии Тоҷикистон / [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Давлатшиносӣ ва ҳуқуқи инсон, №3 (27), 2022. С.207-220.

III. Научные статьи, опубликованные в сборниках и других научно-практических изданиях:

[10-А] Абдуллоев А.Р. Правовая природа концессионных соглашений/ [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Проблемы развития гражданского законодательства Республики Таджикистан. - Душанбе, 2009. - С.414-429.

[11-А] Абдуллоев А.Р. Инкишофи қонунгузории концессионии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар даврони соҳибистиклолӣ / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Инкишофи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон дар даврони соҳибистиклолият. Маводҳои конференсияи илмӣ-амалӣ бахшида ба 20 –умин солгарди Истиклолияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон. - Душанбе, 2011. - С.260-271.

[12-А] Фарҳанги истилоҳоти ҳуқуқи байналмилалии оммавӣ (зери таҳрири Бобоев У.Х.). – Душанбе, 2011. – С. 362.

[13-А] Абдуллоев А.Р. Развитие концессионных договоров в Республике Таджикистан / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Давлат ва ҳуқуқ. - Душанбе, 2012, - №1.- С. 36-42.

[14-А] Абдуллоев А.Р. Субъекты концессионных правоотношений // Становление гражданского законодательство Республики Таджикистан / [Матн] / А.Р. Абдуллоев / Юбилейный сборник научных статей, посвященных десятилетию кафедры гражданского права Российско-Таджикского (славянского) университета – Душанбе, 2012. – С. 326-342.

[15-А] Абдуллозода А.Р. Баъзе масоил ва хусусиятҳои бастанӣ шартномаи концессионӣ/ [Матн] / А.Р. Абдуллозода / Ҳуқуқи инсон: дирӯз ва имрӯз. Маводи конференсияи байналмилалии илмию амалӣ бахшида ба таҷлили рӯзи қабули Эълومияи умумии ҳуқуқи инсон 9 декабри соли 2022.

[16-А] Abdullozoda A.R. ON THE ISSUES OF THE ENTITLEMENTS AND OBLIGATIONS OF THE PARTIES IN THE

CONCESSION AGREEMENT / [MATH] / A.R. Abdullozoda / Proceedings of the 2nd International Scientific and Practical Conference DIVERSITY AND INCLUSION IN SCIENTIFIC AREA, Warsaw, Poland 26-28.01.2023, Scientific Collection «InterConf» №140 January, 2023. C.425-434.

Аннотатсия
ба диссертатсияи Абдуллозода Аҳтам Рустам дар мавзӯи
«Шартномаҳои консессионӣ: дурнамо ва рушд»

Калидвожаҳо: консессия, шартномаи консессионӣ, конседент, консессиядор, шарикии давлат бо бахши хусусӣ, муносибатҳои консессионӣ, маданӣ-ҳуқуқӣ, объект, молу мулк, сармоягузорӣ

Таҳлили таҷрибаи хориҷии фаъолияти консессионӣ нишон медиҳад, ки маҳз тавассути бастанӣ шартномаҳои консессионӣ, истифодаи дурусту мақсадноки моликияти дар ихтиёри давлат қарордошта, инчунин самаранокию сифатнокии хизматрасониҳо бо истифода аз чунин моликият ҷиҳати қонеъ намудани талаботи истифодабарандагонӣ ниҳой таъмин мегардад.

Аз ин лиҳоз, ҳадафи пажӯҳиши диссертатсионӣ мазкур пеш аз ҳама таҳқиқоти ҳамаҷонибаи ҳуқуқии масъалаҳои назариявӣ ва амалии шартномаҳои консессионӣ дар иртибот ба талаботи қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон, таҷрибаи миллӣ ва хориҷии консессионӣ бо дарназардошти самаранокии истифодаи моликияти дар ихтиёри давлат қарордошта, инчунин таҳияи пешниҳодоти концептуалӣ барои ҳалли мушкилоти ошкоршуда мебошад.

Зикр бояд намуд, ки таҳқиқи масъалаҳои назариявӣю амалии танзими ҳуқуқии муносибатҳои консессионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон аввалин маротиба гузаронида шуда, самтҳои асосии таҳқиқот ба муайян намудани дурнамои рушди ҳамкорию консессионӣю давлат ва соҳибкорию хусусӣ, таҳлили қонунгузорӣ дар ин соҳа, муайян кардани норасоии мавҷуда ва пешниҳоди таклифҳои мушаххас барои тақмили он равона гардидааст.

Дар натиҷаи таҳқиқоти анҷомёфта пешниҳодҳои назариявӣю амалӣ ва ташкилию стратегие манзур мегарданд, ки метавонанд дар ҷараёни тақмили заминаҳои меърию ҳуқуқӣ ва ташкилии соҳаи консессия, инчунин танзими ҳуқуқии муносибатҳои консессионӣ байни давлат ва бахши хусусӣ муфид бошанд.

Аннотация

на автореферат диссертации Абдуллозода Ахтама Рустама на тему
«Концессионные договоры: перспективы и развитие»

Ключевые слова: концессия, концессионный договор, концедент, концессионер, государственно – частное партнёрство, концессионные отношения, гражданско – правовой, объект, имущество, инвестиция

Зарубежная практика концессионной деятельности свидетельствует о том, что именно путем заключения концессионных договоров можно добиться эффективного использования имущества, находящегося в собственности государства, и повышения качества услуг, оказываемых населению с использованием такого имущества с целью наиболее полного удовлетворения потребностей конечных пользователей.

Соответственно, целью диссертационного исследования является комплексное правовое исследование теоретических и практических проблем концессионных договоров в контексте законодательства Республики Таджикистан, отечественной и зарубежной концессионной практики с учетом их эффективности в области использования имущества, находящегося в государственной собственности, а также выработка концептуальных предложений по решению выявленных проблем.

Необходимо отметить, что впервые проводится теоретическое и практическое исследование вопросов законодательного регулирования концессионных отношений в Республики Таджикистан. Она направлена на определение перспектив развития концессионной схемы взаимодействия государства и частного бизнеса, анализ законодательства в этой сфере, выявление существующих пробелов и внесение конкретных предложений по ее совершенствованию.

В результате проведенного исследования вносятся стратегические теоретико-практические и организационные предложения, которые могут быть полезны в процессе совершенствования нормативно-правовой и организационной базы концессии, а также правового регулирования концессионных отношений между государством и частным сектором.

Abstract

This abstract pertains to the dissertation abstract of Rustam Akhtam Abdullozoda, focusing on the topic of "Concession agreements: prospects and development."

Keywords: concession, concession agreement, concedent, concessionaire, public-private partnerships, concession relations, civil law, object, property, investment.

The practices of concessions in foreign jurisdictions certifies that the effective utilization of state-owned property and the enhancement of the quality of services provided to the populace can be attained through the execution of concession agreements involving such property, with the aim of fully meeting the needs of end users.

Therefore, the primary objective of the dissertation research is to conduct a comprehensive legal examination of the theoretical and practical aspects related to concession agreements within the legislative context of the Republic of Tajikistan, incorporating considerations of both domestic and foreign concession practices, while assessing their efficacy in the realm of utilizing state-owned property. Furthermore, the study aims to formulate conceptual proposals to address the identified issues.

It is important to highlight that this research represents the inaugural theoretical and practical analysis of matters concerning the legislative regulation of concession relations within the Republic of Tajikistan. Its focal points include defining the potential for the advancement of the concession framework governing interactions between the state and the private sector, scrutinizing the legislation in this domain, pinpointing existing deficiencies, and presenting specific recommendations for enhancement.

As a result of this research endeavor, strategic theoretical and practical recommendations, along with organizational proposals, are articulated. These insights hold promise for facilitating the enhancement of the normative and organizational underpinnings of concessions, as well as for refining the legal regulations governing concession relations between the state and the private sector.