

**ДОНИШГОҶИ МИЛЛИИ ТОҶИКИСТОН**

**Бо ҳуқуқи дастнавис**

**УДК: 347.1:341 (575.3)**

**ББК: 67.404/412**

**С - 16**

**САЛОМОВ ИСРОИЛ ИСМАТУЛЛОЕВИЧ**

**ПРОБЛЕМАҶОИ ПАДИДАИ ҚАЙДУ ШАРТ ДАР БОРАИ  
ТАРТИБИ ОММАВӢ ДАР ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН**

**АВТОРЕФЕРАТИ**

диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илми  
номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ аз рӯи ихтисоси 12.00.03 – ҳуқуқи  
гражданӣ; ҳуқуқи соҳибкорӣ; ҳуқуқи оилавӣ; ҳуқуқи  
байналмилалӣ хусусӣ (илмҳои ҳуқуқшиносӣ)

**Душанбе – 2019**

**Диссертатсия дар кафедраи ҳукуки байналмилалии факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон (ДМТ) иҷро гардидааст**

**Рохбари илмӣ:** **Рачабов Маҳмадёр Носирович** – номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсент, мудири кафедраи ҳуқуки байналмилалии факултети ҳуқуқшиносии ДМТ

**Муқарризони расмӣ:** **Исмоилов Шавкат Маҳмудович** – доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессори кафедраи ҳуқуки иқтисодӣ ва молиявии факултети менечмент ва ҳуқуки молияи Донишгоҳи молия ва иқтисоди Тоҷикистон, Арбоби илм ва техникаи Ҷумҳурии Тоҷикистон

**Солиев Иброҳимхуча Муродович** – номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсент, мудири кафедраи ҳуқуки судӣ ва назорати прокуратури факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи давлатии ҳуқуқ, бизнес ва сиёсати Тоҷикистон

**Муассисаи тақриздиханда:** Институти фалсафа, сиёсатшиносӣ ва ҳуқуки ба номи А.Баҳоваддинови Академияи илмҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон (734025, ш. Душанбе, хиёбони Рӯдакӣ, 33)

Ҳимояи диссертатсия «15» октябри соли 2019 соати 14<sup>00</sup> дар ҷаласаи Шӯрои диссертатсионии 6D.KOA-002-и назди ДМТ (734025, ш. Душанбе, Буни Ҳисорак, толори шӯрои олимони факултети ҳуқуқшиносӣ) баргузор мегардад.

Бо муҳтавои диссертатсия тавассути сомонаи [www.tnu.tj](http://www.tnu.tj) ва дар китобхонаи марказии ДМТ (734025, ш. Душанбе, хиёбони Рӯдакӣ, 17) метавон шинос шуд.

Автореферат « \_\_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ соли 2019 фиристода шуд.

**Котиби илмӣ Шӯрои диссертатсионӣ,**  
**доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ,**  
**профессор**



Азизова У.А.

## ТАВСИФИ УМУМИИ КОР

**Мубрам будани мавзӯи таҳқиқот.** Қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ҳам дар илми ҳуқуқ ва ҳам дар қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон (Минбаъд – ҚТ) яке аз проблемаҳои мураккабу баҳсталаб ба ҳисоб меравад, чунки то ҳол дар қонунгузории ҚТ мазмуни падидаи «тартиби оммавӣ» кушода дода нашудааст. Моҳияти қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ маънои эътироф накардани ҳуқуқи хориҷиро надорад, балки имконнопазир будани татбиқи ҳуқуқи хориҷиро дар ҳудуди худ ифода менамояд, зеро меъёрҳои коллизии милли татбиқи ҳуқуқи хориҷиро иҷозат медиҳанд.

Мусаллам аст, ки қариб дар ҳуқуқи милли тамоми давлатҳо меъёрҳои коллизии милли ба татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ дар ҳудуди он «иҷозат» медиҳанд, вале инро набояд дар чунин шакл дарк ва татбиқ намуд, ки ба тартиботи ҳуқуқии ин ё он давлат муҳолифат намояд. Сабаби татбиқ нагаштани ҳуқуқи хориҷӣ дар ҳудуди ин ё он давлат ба он рабт дорад, ки манфиатҳои он давлатро вайрон менамояд ва хилофи тартиби оммавӣ мебошад. Гарчанде дар таҷрибаи ҚТ қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар фаъолияти мақомоти судӣ ба таври васеъ истифода нагардидааст, аммо мубрамияти мавзӯ дар он ифода меёбад, ки ислоҳоти кулӣ дар ҳаёти иқтисодӣ, сиёсӣ, иҷтимоӣ ва дигар соҳаҳои ҳаёти ҷамъиятӣ барои шахсони воқеӣ ва ҳуқуқии кишвар имкониятҳои нав ба навро барои иштирок намудан дар муносибатҳои гуногуни ҳуқуқии хусусӣ дар соҳаи ҳаёти байналмилалӣ боз менамояд. Ба ҳар ҳол, дар таҷрибаи ҳуқуқтатбиқнамоӣ ҳангоми татбиқи меъёрҳо ва ё масъалаҳои коллизии зарурати татбиқ намудани қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ба вучуд меояд, ки он қариб ба тамоми низомҳои ҳуқуқӣ хос аст ва низоми ҳуқуқии ҚТ низ аз он истисно намебошад.

Дар баробари он, бояд қайд намуд, ки мутобиқи қонунгузории граждании ҚТ қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ нисбати масъалаҳо вобаста ба меросгирии молу мулкӣ ғайриманкул дар ҳудуди ҚТ (м. 1233 КГ ҚТ), оид ба шакли бастанӣ аҳдҳои иқтисодӣ хориҷӣ, ки дар онҳо шахси ҳуқуқии ҚТ ва ё шаҳрванди ҚТ иштирок менамояд (қ. 2, м. 1210 КГ ҚТ), инчунин масъалаҳо

доир ба татбиқ накардани муҳлати даъво (қ. 2, м. 1212 КГ ҚТ) ва як қатор муносибатҳои дигар новобаста аз он ки бо меъёри коллизии дахлдор кадом ҳуқуқ интиҳоб мегардад, ба ҳуқуқи ҚТ тобеъ мебошанд. Ин аз он шаҳодат медиҳад, ки дар қонунгузори амалкунанда нисбат ба баъзе муносибатҳои ҳуқуқӣ масъалаи татбиқи консепсияи таҳмилии (позитивӣ) қайду шарт истисно намебошад.

Дар робита ба ин, бояд қайд намуд, ки дар илм ва амалия вобаста ба мазмуни падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар низомҳои ҳуқуқии ҷаҳон ду консепсияи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ – негативӣ ва позитивӣ ҷой дорад. Дар як қатор мамлакатҳои ҷаҳон, ба монанди ИМА, Англия, Италия, Бразилия, Миср, Юнон, Россия, Тоҷикистон ва дигар мамлакатҳо консепсияи қайду шартӣ негативӣ дар бораи тартиби оммавӣ истифода бурда мешавад. Моҳияти консепсияи қайду шартӣ негативӣ дар бораи тартиби оммавӣ дар он ифода меёбад, ки бинобар сабаби муҳолифат доштан бо тартиботи ҳуқуқии давлат татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ манъ карда мешавад. Консепсияи қайду шартӣ позитивӣ дар бораи тартиби оммавӣ маънои онро дорад, ки дар ҳудуди ин ва ё он давлат меъёрҳои ҳатмии (императивӣ) моддӣ татбиқи ҳуқуқи хориҷиро иҷозат намедиҳанд. Масалан, қайду шартӣ позитивӣ дар бораи тартиби оммавӣ дар низоми ҳуқуқии Фаронса мустаҳкам шудааст, чунончи масъалаҳои муносибатҳои байни ҳамсарон, бастанӣ ақди никоҳ, ҳолати зани шавҳардор, фарзандхондӣ ва ғайра қатъиян мутобиқи қонунгузори Фаронса ба танзим дароварда мешаванд.

Ҳамзамон, бояд дар назар дошт, ки падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ, ки таъиноти асосии он ба маҳдуднамоӣ ва ё манъкунии татбиқи меъёрҳои ҳуқуқи хориҷӣ равона гардидааст, бо меъёрҳои коллизии, ки ба тартиботи ҳуқуқии давлати дигар ҳавола менамоянд, алоқамандии зич дорад. Аз ин ҷо бармеояд, ки истифодаи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҷунин ҳолатҳо ба сифати василаи (механизми) ҳимоякунанда аз оқибатҳои манфии татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ баромад менамояд. Дар қонунгузори ҚТ қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҷунин санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ, ба монанди КГ ҚТ (м. 1197 КГ ҚТ), КО ҚТ (м. 177 КО ҚТ), Қонуни

ҚТ «Дар бораи арбитражи байналмилалии тичоратӣ» аз соли 2015 ва ғайра пешбинӣ шудааст.

Гуфтаҳои боло аз он шаҳодат медиҳанд, ки проблемаҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ имрӯз барои низоми ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон низ мубрам мебошад, чунки ҷараёни инкишоф ва афзоиши муносибатҳои ҳуқуқӣ-хусусии байналмилалӣ дар ҚТ, ки ба муносибатҳои бозоргонӣ нигаронида шудаанд, ба низоми ҳуқуқии он таъсири бевосита доранд, манфиатҳои онро васеъ менамоянд ва ҳамзамон зарурати танзими ҳуқуқии онҳоро дар муносибатҳо бо унсури хориҷӣ ба вучуд меоранд, ки дар натиҷаи он масъалаи бо қадом тарз дар ҳудуди ҚТ татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ иҷозат дода шавад ва ё маҳдуд карда шавад, ба миён меояд. Дар чунин ҳолатҳо истифодаи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ҳамчун восита ва ё омилӣ васеъшавии танзими миллии муносибатҳои хусусии фаромарзӣ хизмат менамояд.

Гузашта аз он, қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ чунин падидаи ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ба ҳисоб меравад, ки на танҳо бо меъёрҳои коллизсионӣ зич алоқаманд мебошад, балки бо чунин категорияҳои ҳуқуқӣ, ба монанди меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ), истифодаи мутақобила ва ғайра, ки мамнуъият ва маҳдудиятро дар татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ таъмин менамоянд, алоқаманд аст. Махсусан, татбиқ накардани ҳуқуқи хориҷӣ бо муқаррарномаи (пешакии) мазмуни ҳуқуқи хориҷӣ алоқаманд мебошад, чунки мақсади қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ин истисно намудани татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ мебошад, вале то амалигардонии он мақомоти судӣ пешакӣ мазмуни ҳуқуқи хориҷӣ ва оқибати ҳуқуқии онро барои давлати худ муайян менамоянд. Дар ин ҳол, барои субъекти мушаххас қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ҳамчун воситаи ҳимояи ҳуқуқ, озодӣ ва манфиатҳои қонунии он баромад менамояд.

Ҳамин тариқ, новобаста аз он ки категорияи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ функцияи ягона дошта, татбиқи меъёрҳои ҳуқуқи хориҷиро дар ҳудуди давлат маҳдуд ва ё истисно менамояд, аммо дар кишварҳои мухталлиф он вобаста ба намуд, хусусият ва мазмун, хусусиятҳои хоси татбиқи худро дорад. Ба он нигоҳ накарда, ки меъёрҳои ҳуқуқи оммавӣ муносибатҳои байни иштирокчиёни муомилоти байналмилалии хусусиро бевосита

танзим наменамоянд, аммо қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар механизми танзими муносибатҳои ҷамъиятӣ бо унсури хориҷӣ нақши муҳимро мебозад.

Ҳамаи ин, бешубҳа аз он шаҳодат медиҳад, ки таҳлил ва омӯзиши шарҳ ва татбиқи дурустипадидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ барои ҶТ бисёр муҳим мебошад.

**Робитаи қор ба мавзӯҳои (барномаҳои) илмӣ.** Диссертатсия мутобиқи мавзӯи илмӣ-таҳқиқотии кафедраи ҳуқуқи байналмилалӣ факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи миллии Тоҷикистон: «Масоили ҳуқуқии танзими коллизии муносибатҳо бо унсури хориҷӣ» (солҳои 2016-2020) иҷро шудааст.

**Сатҳи қорқарди илмӣ мавзӯ.** Масъалаҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ мавзӯи таҳқиқоти илмӣ олимони рус – ҳуқуқшиносон И.Д. Шутак<sup>1</sup>, О.В. Новикова<sup>2</sup>, С.В. Мартинюк<sup>3</sup>, М.Ю. Морозова<sup>4</sup>, А.Л. Назиков<sup>5</sup> ва дигарон қарор гирифтаанд. Баъзе ҷанбаҳои ин мавзӯ аз тарафи олимони ҳуқуқшиносии тоҷик, ба монанди Ш.М. Менглиев<sup>6</sup>, Р.Ш. Сотиволдиев<sup>7</sup>, Э.С. Насурдинов<sup>8</sup>, А.М. Мирзоев<sup>9</sup>, И.М. Солиев<sup>10</sup> ва дигарон мавриди таҳлил қарор дода шудаанд. Бо

---

<sup>1</sup> Шутак И.Д. Оговорка о праве: дис. ... д-ра юрид. наук. – СПб, 1999. – 320 с.

<sup>2</sup> Новикова О.В. Оговорки о публичном порядке и сверхимперативных нормах в Английской доктрине международного частного права: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2011. – 220 с.

<sup>3</sup> Мартинюк С.В. Институт оговорки о публичном порядке в международном авторском праве: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2012. – 154 с.

<sup>4</sup> Морозова М.Ю. Оговорка о публичном порядке в международном частном праве: понятие и современный порядок применения: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2001. – 158 с.

<sup>5</sup> Назиков А.Л. «Оговорка о неизменности обстоятельств» и ее рецепция в российском гражданском праве: дис. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2007. – 220 с.

<sup>6</sup> Менглиев Ш.М. Международное частное право. Часть 1. – Душанбе: Деваштич, 2002. – 328 с.

<sup>7</sup> Сотиволдиев Р.Ш. Теория государства и права. – Душанбе: Империял-Групп, 2009. – 358 с.

<sup>8</sup> Насурдинов Э.С. Правовая культура: монография. – М.: Норма, 2014. – 352 с.

<sup>9</sup> Мирзоев А.М. Применимое право в договорных отношениях с иностранным элементом: монография. – Душанбе: Типография Таджикского национального университета, 2015. – 154 с.

<sup>10</sup> Солиев И.М. Применение иностранного права в Республике Таджикистан: монография. – Худжанд: Ношир, 2015. – 176 с.

вучуди ин, проблемаҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар Тоҷикистон мавриди таҳлили амиқ қарор нагирифтааст.

**Мақсад ва вазифаҳои таҳқиқот.** Мақсади таҳқиқоти илмиро таҳлили илмии паҳлуҳои назариявӣ ва амалии падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ, мафҳум, навъ, ҳад ва таносуби он бо дигар категорияҳое, ки дар ҳуқуқи байналмилалӣ хусусӣ манъ ё маҳдуд кардани татбиқи ҳуқуқи хоричиро дар ҚТ ба роҳ мемонанд, ташкил медиҳад. Бо дарназардошти мақсади зикршуда дар диссертатсия вазифаҳои зерин гузошта мешавад:

– таҳлил намудани чараёни ташаккулёбии падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ;

– ошкор ва таҳлил намудани асосҳои ҳуқуқии қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ;

– кушода додани мафҳум ва унсурҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ;

– ошкор намудани навъҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ;

– хусусиятҳои хосси баррасии татбиқи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар муруфияи граждании байналмилалӣ ва ҳуқуқи оилавӣ;

– коркард намудани пешниҳодҳои асосноки назариявӣ ва тавсияҳои амалӣ вобаста ба такмилдиҳии қонунгузорӣ дар бахши ҳимояи тартиби оммавӣ.

**Объекти таҳқиқот.** Объекти таҳқиқоти диссертатсиониро маҷмӯи муносибатҳои ҳуқуқӣ, ки бо истифодаи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ вобастаанд, ташкил медиҳанд.

**Мавзӯи таҳқиқот.** Мавзӯи таҳқиқоти диссертатсиониро ақидаҳо, нуқтаҳои назариявӣ, мафҳум ва категорияҳои марбут ба падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ, санадҳои меъёрии ҳуқуқии ҚТ, давлатҳои хоричӣ, таҷрибаи судӣ ва арбитражӣ, ки бо қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дахл доранд, ташкил медиҳанд.

Мақсади кори илмӣ таҳқиқ ва таҳлили падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ва проблемаҳои татбиқи он дар ҚТ мебошад, ки ҷанбаҳои назариявӣ, ҳуқуқӣ ва таҷрибавиро фаро мегирад.

**Асоси методологӣ ва назариявии таҳқиқот.** Асоси методологӣ таҳқиқотро усулҳои умумии илмӣ ва махсуси ҳуқуқии дарки илмӣ, бахусус мушоҳида, таҳлил, синтез, тасвир, инчунин усули таъриҳӣ, муқоисавӣ-ҳуқуқӣ ва дигар усулҳои ташкил медиҳанд, ки истифодаи онҳо имкон дорад проблемаҳои татбиқи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ таҳқиқ карда шавад.

**Асоси назариявии таҳқиқоти диссертатсиониро** асарҳои олимони - ҳуқуқшиносони шӯравӣ, руссиягӣ ва ватанӣ, ба мисоли М.А. Маҳмудзода, С.С. Алексеев, Л.П. Ануфриева, Х.М. Бобоев, М.М. Богуславский, М.И. Брун, М.Н. Кузнетсов, В.В. Гаврилов, З.И. Воронин, Л.Н. Галенская, И.В. Гетьман-Павлова, Ш. Менглиев, М.К. Сулейменов, Р.Ш. Сотиволдиев, Н.Ю. Ерпилева, В.П. Звекон, В.А. Канашевский, С.В. Крохалёв, В.В. Кудашкин, Л.А. Лунтс, Н.И. Маришева, А.Н. Жилтсов, А.И. Муранов, А.Л. Маковский, Г.К. Дмитриева, А.М. Мирзоев, Ф.С. Сулаймонов, И.М. Солиев, И.С. Перетерский, С.Б. Крилов, А.А. Рубанов, В.Л. Толстих, Н.А. Шебанова, Н.М. Юрова, А.П. Белов, Е.В. Кабатова, Ю.Г. Морозова, О.Н. Садиков, С.Н. Тағоева, М.Н. Рачабов, Х.Р. Қодиркулов, Э.С. Насриддинзода, С.В. Мартинюк, Ю.Г. Богатина, Ҷ. Саъдизода, М.З. Раҳимзода, Д.С. Раҳмон, В.М. Коретский ва дигарон ташкил медиҳанд.

Дар ҷараёни таҳқиқот ҳамчунин осори мутахассисони ғарбӣ вобаста ба масъалаҳои ҳуқуқӣ хусусии байналмилалӣ – М. Волф, Х. Кох, У. Магнус, Винклер фон Моренфелс, Л. Раапе, Ҷ. Чешир, П. Норт ва дигарон истифода гардидаанд.

**Навгонии таҳқиқоти илмӣ.** Диссертатсия аввалин таҳқиқоти диссертатсионӣ дар илми ватании ҳуқуқӣ хусусии байналмилалӣ ба ҳисоб меравад, ки дар он таърифҳои муаллиф оид ба мафҳумҳои «қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ», «истифодаи мутақобила», «меъёри ҳатмӣ», «маҳдудиятҳои ҷавобӣ» истифода гардида, хусусияти комплексии падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ асоснок карда мешавад, навъҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ва ҳадди татбиқи онҳо муайян гардида, раванди ташаккули падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳуқуқӣ хусусии байналмилалӣ, истифодаи консепсияи позитивӣ ва негативии қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ пешбарӣ мешавад, мавқеи муаллиф оид ба табиати ҳуқуқии падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ва тано-



суби он бо категорияҳои меъёри хатмӣ, истифодаи мутақобила, маҳдудиятҳои ҷавобӣ муайян карда мешавад. Дар диссертатсия нуктаҳои илмӣ, ки навғонии илмии мавзӯи таҳқиқотро исбот менамоянд, пешбарӣ шудаанд.

Ба ҳимоя нуктаҳои илмии зерин пешниҳод карда мешаванд:

1. Қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ яке аз падидаҳои ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ба ҳисоб рафта аз маҷмӯи меъёрҳои ҳуқуқии моддӣ ва муурофиавӣ иборат мебошад, ки баҳри ҳимояи низоми ҳуқуқии давлат, истиқлолияти амният, асосҳои сохтори давлатӣ, манфиатҳои давлату ҷамъият ва санадҳои ҳуқуқи байналмилалӣ, ки Ҷумҳурии Тоҷикистон эътироф кардааст равона гардидааст, бо роҳи даст кашидан аз татбиқи ҳуқуқи хоричӣ дар ҳудуди худ амалӣ менамояд. Маҳзани меъёрию ҳуқуқии ҶТ-ро таҳлил намуда, ба ҳулосае омадем, ки дар қонунгузори ҶТ падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ хусусияти комплексӣ дошта, табиати ҳуқуқӣ-хусусӣ ва ҳуқуқӣ-оммавиро соҳиб аст ва ҳамчун меъёри мувозинат миёни манфиатҳои хусусӣ ва оммавӣ баррасӣ карда мешавад, ки аз доираи як соҳаи ҳуқуқ мебарояд ва масъалаҳои муурофиавӣ, эътироф ва иҷро намудани қарорҳои судҳои хоричӣ, иҷрои таъиноти суд ва ғайраро фаро мегирад.

2. Дар доираи диссертатсия асоснок карда мешавад, ки падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ҳамчун падидаи комплексӣ аз ҳафт унсури бо ҳам алоқаманд иборат мебошад: 1) муқаррароти асосии ҳуқуқи коллизии ватанӣ (миллӣ); 2) принципҳои бунёдии ҳуқуқ; 3) принципҳои асосии шуури ҳуқуқӣ ва хусусиятҳои хосси фарҳанги ҳуқуқӣ; 4) ҳимояи манфиатҳои ҷамъият ва давлат, шахсони воқеӣ ва ҳуқуқии давлат; 5) хусусияти қаламравӣ; 6) ҳуқуқи озодиҳои асосии инсон; 7) санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ, ки аз тарафи давлат эътироф шудаанд ва қисми таркибии низоми ҳуқуқиро ташкил медиҳанд.

3. Дар санадҳои меъёрии ҳуқуқии ҶТ падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ба таври гуногун истифода бурда мешавад. Дар робита ба ин, бо мақсади таъмини ягонагӣ дар фаҳмиши ин падидаи ҳуқуқӣ бояд падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ба роҳбарӣ гирифта шавад.

4. Аз тарафи муҳаққиқ асоснок карда мешавад, ки ҳангоми ба ҳулосаи татбиқ накардани ҳуқуқи хоричӣ омадани суд бино-

бар сабаби ба тартиби оммавии ҚТ муҳолифат доштани оқибатҳои ҳуқуқи хориҷӣ, ӯ ҳуқуқ дорад меъри дахлдори ҳуқуқи ватаниро татбиқ намояд, агар муқаррар гардад, ки дар танзими муносибати мушаххас ҳолигии ҳуқуқӣ ба вучуд омадааст.

5. Дар доираи диссертатсия таҳлили таносуб миёни падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ва чунин падидаҳо, ба монанди меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ), истифодаи мутақобила ва маҳдудияти ҷавобӣ (реторсия) гузаронида мешавад. Тафовути байни қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ва меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ) дар он ифода меёбад, ки қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ шартҳо ва оқибатҳои татбиқи худро мустақилона муайян менамояд, дар ҳоле, ки моҳияти қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ аз принципҳои бунёдии мамлақати суд иборат мебошад ва дар муҳолифат бо меъри хориҷии ба он номувофиқ қарор дорад. Вобаста ба механизми татбиқнамоӣ бошад, қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ воситаи ҳимоя аз оқибатҳои манфии татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ ба ҳисоб меравад, дар ҳоле ки меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ) новобаста аз мазмуни ҳуқуқи хориҷӣ таҳти татбиқнамоӣ қарор доранд. Дар робита ба ин, табиати ҳуқуқии меъёрҳои ҳатмиро (императивиро) муайян намуда, муҳаққиқ қайд мекунад, ки онҳоро мебояд ҳамчун миёни ҳуқуқи хусусӣ ва ҳуқуқи оммавӣ қарордошта тавсиф кард. Бинобар ин, он лаҳзаро метавон ҳамчун эътирофи меъёрҳои ҳуқуқи хусусӣ, ҳамчун идомаи асосҳои ҳуқуқӣ-оммавӣ ва баръакс, ҳамчун меъёрҳои ҳуқуқи оммавӣ, ки ба муносибатҳои ҳуқуқӣ-хусусӣ таъсир мерасонад, баҳо дод.

Тафовути истифодаи мутақобила аз қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳолатҳои зерин ифода меёбад: 1) истифодаи мутақобила қоидаи рафтори ҳатмӣ намебошад, он танҳо дар муносибатҳои байни давлатҳо ҷой дошта метавонад; 2) ба истифодаи мутақобила хусусияти ҳатмӣ (императивӣ) хос намебошад. Чунки ҳар як давлат бо назардошти мустақилияти худ муайян менамояд, ки дар кадом соҳаи муносибатҳо, аз рӯи кадом масъалаҳо ва дар кадом ҳаҷм (худуд) ҳангоми пешниҳоди ҳуқуқ ва ё амалигардонии ҳаракатҳои муайян аз категорияи истифодаи мутақобила истифода мебарад; 3) истифодаи мутақобила ба тамоми соҳаи муносибатҳои байналмилалӣ-хусусӣ паҳн намегардад; 4) истифодаи мутақобила меъри (критерияи) қонуниятро

соҳиб нест. Чунин ба назар мерасад, ки аз рӯйи табиати худ меъёрҳои ҳуқуқи дохилӣ оид ба истифодаи мутақобила изҳороти давлатро дар хусуси ба шахси хориҷӣ пешниҳод намудани ҳуқуқ ва имтиёзҳои муайян, инчунин иродаи давлатро оид ба дигар давлатҳо пешниҳод намудани кӯмаки ҳуқуқӣ дар бар мегиранд. Ин маъноӣ онро дорад, ки меъёрҳои ҳуқуқи дохилӣ оид ба истифодаи мутақобила самти байналмилалӣ доранд, чунки онҳо ба рои давлатҳои хориҷӣ таъин шудаанд ва аз рӯйи табиати худ онҳо амалҳои якҷонибаи давлатро ташкил медиҳанд.

6. Зарурати дар моддаи 235 Кодекси муурофияи иқтисодии ҚТ мустақкам намудани қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ бо муқаррароти иловагӣ, ки иҷроиши супориш таҳти иҷро қарор намегиранд, агар онҳо ба тартиби оммавии ҚТ муҳолифат намоянд, асоснок карда шаванд. Ин ба он рабт дорад, ки Конституцияи ҚТ ҳуқуқ ва озодиҳои асосии инсонро арзиши олии эълон кардааст ва моҳиятан мақсад, мазмун ва татбиқи қонунҳоро муқаррар намоянд.

**Аҳамияти назариявӣ ва амалии таҳқиқот.** Натиҷаи таҳқиқоти диссертатсионӣ метавонад дар оянда заминаи таҳлили илмии падидаҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ, меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ), истифодаи мутақобила, маҳдудияти ҷавобӣ (реторсия) гардад. Онҳо метавонанд дар фаъолияти ҳуқуқтатбиққунии мақоми давлатӣ, манъ ё маҳдуд намудани татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ, муқаррар кардани мазмуни ҳуқуқи хориҷӣ, муайян ва баргараф намудани оқибати татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ, раванди тақмили қонунгузори ҚТ дар бахши ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ истифода шаванд.

Натиҷаҳои таҳқиқоти диссертатсиониро метавон дар раванди таълим, аз ҷумла зимни омӯзиши фанҳои таълимии ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ, ҳуқуқи граждани, ҳуқуқи оилавӣ, ҳуқуқи муурофияи байналмилалии граждани ва дигар фанҳои таҳассусӣ, инчунин дар рафти навиштани корҳои илмӣ, магистрӣ, дипломӣ, диссертатсияҳо, тақмили раванди таҳсилоти ҳуқуқшиносӣ, омода намудани кадрҳои баландихтисоси ҳуқуқшинос ва баланд бардоштани сатҳи шуури ҳуқуқии мақомоти судӣ, нотариус, умури хориҷӣ истифода кард.

**Тавсиби натиҷаи таҳқиқот.** Диссертатсия дар кафедраи ҳуқуқи байналмилалии факултети ҳуқуқшиносии Донишгоҳи

миллии Тоҷикистон омода гардида, якчанд маротиба муҳокима ва ба Ҳимоя тавсия шудааст. Тавсиби амалии натиҷаҳои диссертатсия марҳила ба марҳила бо назардошти таҳқиқи масъалаҳои гузашташуда дар давоми солҳои 2016-2019 гузаронида шудааст. Аз рӯи натиҷаҳои таҳқиқоти гузаронидашуда 6 мақолаи илмӣ, аз ҷумла 3 мақола дар маҷаллаҳои тақризшавандаи Комиссияи олии аттестатсионии назди Президенти ҶТ нашр гардидаанд.

Натиҷаҳои таҳқиқоти гузаронидашуда дар конференсияҳои зерини байналмилалӣ ва ҷумҳуриявӣ дар шакли маърузаҳо ба таърифи расонида шудааст: конференсияҳои ҷумҳуриявӣ «Рушди ҳуқуқи байналмилалӣ оммавӣ ва хусусӣ дар 25 соли истиқлолияти ҶТ» дар мавзӯи: «Масоили қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ» (ш. Душанбе, 6 майи соли 2016); «Нақши ҷавонон дар рушди ҳаёти ҳуқуқӣ» (ш. Душанбе, 19 майи соли 2017); конференсияҳои байналмилалӣ: «Нақши Президенти ҶТ, Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ-Пешвои миллат, муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон дар таҳкими ваҳдати миллӣ бахшида ба «20-солагии Рӯзи Ваҳдати миллӣ» (Душанбе, 15-16 июни соли 2017); «Нақши санадҳои ҳуқуқи байналмилалӣ дар таҳкими ҳуқуқи инсон» (Душанбе, 8 декабри соли 2017); «Рушди илми ҳуқуқшиносӣ дар шароити муосир: назария ва амалия» (Душанбе, 31 октябри соли 2018) «Эъломияи умумии ҳуқуқи инсон ва равандҳои муосири рушди ҳуқуқи инсон: мушкilot ва дурнамо» (Душанбе, 8 декабри соли 2018); мизи муддавар дар мавзӯи «Инкишофи илми ҳуқуқшиносӣ дар ҶТ ва кишварҳои Иттиҳоди Давлатҳои Мустақил дар шароити вусъати равандҳои ҷаҳонишавӣ, ҳамкорӣ ва васеъгардии фазои илмӣ-фарҳангӣ, иттилоотӣ ва ҳуқуқӣ» (Душанбе, 25 июни соли 2018) ва ғайра. Инчунин натиҷаи таҳқиқот ҳамасола дар конференсияҳои ҷумҳуриявии ҳаёти устодону кормандони ДМТ ва семинарҳои илмӣ-назариявии ҳаёти устодони кафедраи ҳуқуқи байналмилалӣ ДМТ дар маърузаҳои муҳаққиқифода ёфтаанд.

Мавзӯи диссертатсия дар ҷаласаи Шӯрои олимони факултети ҳуқуқшиносии ДМТ (Суратмаҷлиси № 5 (15-16) аз 27 январӣ соли 2016) муҳокима ва тасдиқ карда шудааст.

**Саҳми шахсии доктарабони дарёфти дараҷаи илмӣ.** Саҳми шахсии муаллифи диссертатсия бо сатҳи нағсонии илмӣ диссертатсия, нуқтаҳои илмӣ, ки ба Ҳимоя пешниҳод мешаванд,

мақолаҳои илмӣ, маърузаҳо дар семинарҳои илмӣ-назариявӣ, мизи муаввар ва конференсияҳои илмӣ- амалӣ тасдиқ карда мешавад.

**Соҳтор ва ҳаҷми диссертатсия.** Соҳтори диссертатсия тибқи мақсад, вазифаҳо, мантиқи таҳқиқот муайян карда шудааст. Диссертатсия аз муқаддима, ду боб, ҳафт зербоб ва рӯйхати адабиёти истифодашуда иборат аст. Ҳаҷми диссертатсия 145 саҳифаро (ба истиснои рӯйхати адабиёт) ташкил медиҳад.

## **МУҲТАВОИ АСОСИИ ДИССЕРТАТСИЯ**

Дар муқаддима мубрамияти мавзӯи таҳқиқоти диссертатсия асоснок гардида, сатҳи таҳқиқи он, мавзӯъ, объект, мақсад, вазифаҳои таҳқиқот, асосҳои методологӣ, назариявӣ, заминаҳои меъёрӣ, навгонии илмӣ ва нуктаҳои илмии ба ҳимоя пешниҳодшаванда, аҳамияти назариявӣ ва амалии диссертатсия муайян карда шудааст, ҳамзамон тасвиби натиҷаҳои таҳқиқот, саҳми шахсии довталаб, соҳтор ва ҳаҷми диссертатсия пешбинӣ гардидааст.

Боби якуми диссертатсия – «**Табиати ҳуқуқи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ**» аз панҷ зербоб иборат аст.

Зербоби якуми боби якум – «**Ташаккули падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ**» ном дошта, дар он қайд мешавад, ки дар илми ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ бавучудоии падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ба асрҳои гуногун: II, III, XIV, XVII ва XIX марбут доништа мешавад, вале муаллиф чунин мешуморад, ки бавучудоии падидаи «қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ» дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ба замони пайдоиши давлат дар ҷамъияти инсонӣ рост меояд. Зеро ташаккули падидаи “қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ” ҳамчун василаи ҳимоя дар як вақт бо пайдоиши давлат дар ҷамъияти инсонӣ, бо бавучудоии муносибатҳои байналмилалӣ-хусусӣ ва бамиёноии баҳсҳои судии бо унсури хориҷӣ таркибёфта сурат гирифтааст. Масъалаи ташаккули падидаи “қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ” дар ҚТ бошад, пас аз ба даст овардани Истиклолияти давлатӣ алоқаманд мебошад, ки барои шахсони воқеӣ ва ҳуқуқи кишвар барои иштирок дар муносибатҳои ҳуқуқӣ-хусусӣ бо унсури хориҷӣ имкониятҳои навро боз намуд, ки ин

дар навбати худ ба рушди муносибатҳои мутақобила дар тамоми соҳаҳои ҳаёти ҷамъиятӣ, аз ҷумла муносибатҳои оилавӣ бо иштироқи хориҷӣ замина гузошт.

Гарчанде ин муносибатҳо дар санадҳои меъёрии ҳуқуқии кишварҳо танзими гуногунро доро аст ва дар ҳар як кишвар бо хусусиятҳои хоси миллӣ, динӣ ва ғайра фарқ менамоянд, вале ба таври айнӣ ба назар гирифтани манфиатҳои субъектҳо, вазъи ҳуқуқии онҳо дар давлате, ки шаҳрвандони он мебошанд ногузир аст. Бо чунин назардошт, яке аз вазифаҳои қонунгузори оилавии ҚТ, ҳимоя аз оқибатҳои манфии татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ бо роҳи маҳдуд ё истисно намудани он ба ҳисоб меравад. Ин муқаррарот дар м. 177 ҚО ҚТ пешбинӣ шудааст, ки тибқи он “ҳуқуқи оилавии хориҷӣ дар ҳолатҳои истифода бурда намешавад, ки он хилофи асосҳои тартиботи ҳуқуқии (тартиботи оммавӣ) ҚТ бошад”.

Дар қонунгузори ҚТ мафҳум ва мазмуни меъёрии падидаи “қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ” дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ҷой надорад ва таъиноти он дар ҳолатҳои зерин ифода меёбад: а) маҳдуд намудани амали ҳуқуқи коллизии миллӣ (дохилӣ); б) маҳдуд ё истисно намудани татбиқи меъёрҳои ҳуқуқи хориҷӣ; в) ба сифати механизми ҳимоя аз таъсири оқибатҳои манфии татбиқи қонуни хориҷӣ истифода бурдани он.

Зербоби дуҷуми боби якум – «**Асосҳои ҳуқуқии падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ**» ном дорад, ки муаллифи диссертатсия бо дарназардошти таҳлили адабиёти илмӣ, қонунгузорӣ ва амалияи кишварҳои хориҷӣ асосҳои ҳуқуқии падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавиро чунин таснифот кардааст:

1) дар бештари кишварҳо асоси ҳуқуқии қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ Кодекси граждани ба ҳисоб меравад. Масалан, Олмон, Фаронса ва ғ.;

2) дар баъзе кишварҳо ба сифати асоси меъёрии қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ Қонун ва ё Кодекс “Дар бораи ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ва муҳофизати граждани байналмилалӣ” хизмат менамояд. Масалан, Белгия, Туркия, Руминия, Украина, Озёрбойҷон, Гурҷистон, Лаҳистон, Тунис ва ғ.;

3) дар кишварҳои муайян асоси ҳуқуқи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ санадҳои комплекси меъёри ҳуқуқӣ, Кодекси граждани, Кодекси оилавӣ, Кодекси муҳофизати граждани, Қонун “Дар бораи арбитражи байналмилалӣ тичоратӣ”, санадҳои ҳуқуқи байналмилалӣ эътирофнамудаи давлатҳо мебошанд. Ба чунин кишварҳо метавон Ҷумҳурии Тоҷикистон, Федератсияи Россия, Ҷумҳурии Ўзбекистон, Ҷумҳурии Қазоқистон ва ғайраро дохил намуд;

4) дар кишварҳои дорои низоми ҳуқуқи англосаксонӣ, аз ҷумла дар ИМА ва Британияи Кабир асоси ҳуқуқи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ на санадҳои меъёри ҳуқуқӣ, балки таҷрибаи ҳуқуқатбиқнамоӣ ба ҳисоб меравад.

Дар қонунгузори ҶТ падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ хусусияти комплексӣ ва табиати ҳуқуқӣ-хусусӣ ва ҳуқуқӣ-оммавиро соҳиб аст, ки аз доираи як соҳаи ҳуқуқ берун мебарояд. Ғайр аз он, ин падида масъалаҳои муҳофизатӣ, эътироф ва иҷрои қарорҳои судҳои хориҷӣ, иҷро намудани таъинотҳои судӣ ва ғайраро фаро мегирад, вале дар қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон номгуӣ ниҳии он арзишҳои муайян нашоудааст, ки бояд тавассути онҳо пешгири намудани татбиқи ҳуқуқи давлати хориҷӣ ба роҳ монда шавад.

Зербоби сеюми боби якум – «**Мафҳум ва ҳудуди татбиқи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ**» – муаллифи диссертатсия чунин меҳисобад, ки масъалаи табиати ҳуқуқи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ба қатори падидаҳои мураккаб ва кам омӯхташудаи ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ мансуб аст. Ин ба он вобастагӣ дорад, ки меъёри коллизсионӣ чунин таҳия карда шудааст, ки моҳиятан он ҳуқуқи дилхоҳ давлатро метавонад интиҳоб намояд. Бинобар ин, барои он ки оқибатҳои манфии татбиқи ҳуқуқи хориҷии интиҳобкардаи меъёри коллизсионӣ пешгири карда шавад, падидаи “қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ” татбиқ карда мешавад.

Қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ падидаи ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ба ҳисоб меравад, ки аз маҷмуи меъёрҳои моддӣ ва муҳофизатӣ иборат мебошад, ки ба ҳимояи низоми ҳуқуқи давлат, соҳибхитири ва амният, асосҳои сохтори давлатӣ, манфиатҳои ҷамъиятӣ ва давлатӣ, санадҳои ҳуқуқи байналмилалӣ аз тарафи давлат эътирофшуда, барои рад кардани

татбиқи ҳуқуқи хоричӣ дар қаламрави худ равона гардидаанд, мебошад. Аз ин лиҳоз, падидаи тартиби оммавӣ ҳамчун падидаи комплексӣ аз ҳафт унсури бо ҳам алоқаманд иборат мебошад: 1) муқаррароти асосии ҳуқуқи коллизии ватанӣ (миллӣ); 2) принципҳои бунёди ҳуқуқ; 3) принципҳои асосии шуури ҳуқуқӣ ва хусусиятҳои хоси фарҳанги ҳуқуқӣ; 4) ҳимояи манфиатҳои ҷамъият ва давлат, шахсони воқеӣ ва ҳуқуқии ҳамин давлат; 5) хусусияти қаламравӣ; 6) ҳуқуқу озодии асосии инсон; 7) санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ, ки аз тарафи давлат эътироф шудаанд ва қисми таркибии низоми ҳуқуқиро ташкил медиҳанд. Ҳамзамон қайд кардан зарур аст, ки мавҷудияти "қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ" дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ба мазмуни коллизии ва хусусиятҳои хоси татбиқи усули танзими ҳуқуқӣ-коллизии вобастагӣ дорад.

Зербоби чоруми боби якум – «**Ҳаносуби қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ва меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ), инчунин дигар категорияҳо, ки татбиқи меъёрҳои ҳуқуқи хоричиро ҳангоми танзими муносибатҳои ҳуқуқӣ-хусусии фаромарзӣ маҳдуд ё истисно менамоянд**» – ном дорад, ки муаллиф дар қатори масъалаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ, чунин категорияҳои ҳуқуқӣ, ба монанди меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ), истифодаи мутақобила ва маҳдудиятҳои ҷавобӣ (реторсияҳо) мавҷуд мебошанд, ки татбиқи меъёрҳои ҳуқуқи хоричиро маҳдуд ва ё манъ менамояд, баррасӣ намудааст. Дар робита ба ин, фарқиятгузори гузаронида мешавад, ки дар ҳолатҳои зерин ифода меёбад:

а) қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ аз меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ) бо он фарқ менамояд, ки меъёрҳои ҳатмӣ (императивӣ) ба мафҳуми «тартиби оммавӣ» дохил намешаванд ва дар моддаҳои алоҳидаи қонунгузори (қонунгузори граждани ва оилавии ҚТ) мустақкам шудаанд, ки тибқи онҳо, қонунгузор онҳоро ба сифати меъёрҳои махсус эътироф мекунад ва суд бошад, уҳдадор аст ҳангоми баррасии муносибатҳои ҳуқуқӣ-хусусӣ бо унсури хоричӣ онҳоро татбиқ намояд. Тартиби оммавӣ бошад, пас он на танҳо ба қонсгардонии манфиатҳои қонунии шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ, балки инчунин ҷомеа, давлат принципҳои асосии ҳуқуқу ахлоқ ва фарҳанги ҳуқуқӣ дар маҷмӯъ равона карда шудааст. Бинобар ин, қайду шарт дар бораи тартиби



оммавӣ на меъёри мушаххас, балки масъалаҳои калидӣ, принципҳои бунёдии ҳуқуқро ҳимоя менамоянд, ки дар асоси ғояҳои арзишнок дар давлат ташаккул меёбанд. Яъне, онҳоро мебояд ҳамчун дар миёни ҳуқуқи хусусӣ ва ҳуқуқи оммавӣ қарордошта тавсиф намуд;

б) дар айни замон, истифодаи мутақобила аз «тартиби оммавӣ» бо аломатҳои зерин фарқ менамояд: 1) қоидаи ҳатмии рафтор ба ҳисоб намеравад, он дар муносибатҳои байниҳамдигарии давлатҳо ҷой дошта метавонад; 2) ба истифодаи мутақобила хусусияти ҳатмӣ (императивӣ) хос намебошад. Зеро ҳар як давлат бо назардошти соҳибхитӣҳои худ мустақилона муайян менамояд, ки дар қадом соҳаи муносибатҳо, аз рӯи қадом масъалаҳо ва дар қадом ҳаҷм онро ҳангоми пешниҳод намудани ҳуқуқ ва ё роҳандозӣ намудани амалҳои муайян истифода мебарад; 3) истифодаи мутақобила ба тамоми соҳаи муносибатҳои байналмилалӣ-хусусӣ паҳн намегардад; 4) истифодаи мутақобила критерияи қонуниятро соҳиб нест. Чунин ба назар мерасад, ки аз рӯи табиати худ меъёрҳои ҳуқуқи дохилӣ оид ба истифодаи мутақобила дар худ иқдоми давлатро оид ба пешниҳоди ҳуқуқ ва ё имтиёзҳои муайян ба шахрвандони хориҷӣ, инчунин амалҳои давлатро вобаста ба расонидани ёриҳои ҳуқуқӣ ба дигар давлатҳо ташкил медиҳад. Ин маънои онро дорад, ки меъёрҳои ҳуқуқи миллӣ дар бораи истифодаи мутақобила самти байналмилалӣ доранд, чунки онҳо нисбати давлатҳои хориҷӣ нигаронида шуда, аз рӯи табиати худ амалҳои яктарафаи давлатро мемонанд;

в) новобаста аз он ки моҳиятан маҳдудиятҳои ҷавобӣ (реторсияҳо) монанди қайдҳои шарт дар бораи тартиби оммавӣ яке аз асосҳои маҳдуд ва ё истисно намудани татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ ба ҳисоб меравад, вале онҳо бо хусусиятҳои зерини худ фарқ менамоянд:

– яқум, аз рӯи механизми амалишавӣ, агар қайдҳои шарт дар бораи тартиби оммавӣ аз тарафи мақомоти ҳуқуқтатбиқкунанда ба амал бароварда шавад, пас маҳдудиятҳои ҷавобӣ (реторсияҳо) аз тарафи Ҳукумати ҚТ татбиқ карда мешаванд;

– дуум, падидаи қайдҳои шарт дар бораи тартиби оммавӣ аз рӯи соҳаи амал мафҳуми нисбатан васеъ буда, дар фарқият аз маҳдудиятҳои ҷавобӣ (реторсияҳо) татбиқи он танҳо дар нисба-

ти ҳуқуқҳои субъективии шахсони воқеӣ ва ҳуқуқи давлати хориҷӣ маҳдуд намегардад;

– сеюм, мақсади татбиқи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ҳифзи асосҳои ҳуқуқи давлат мебошад, маҳдудиятҳои ҷавобӣ (реторсияҳо) бошад, як навъ ҷораҳои маҷбурiosi ҷавобии давлат ба ҳисоб мераванд, ки ҳадаф аз он барқарорiosi принципи истифодаи мутақобила дар муносибат ба давлатҳои дахлдори хориҷӣ мебошад. Ба ибораи дигар, маҳдудиятҳои ҷавобӣ (реторсияҳо) ҷораҳои маҳдудiosi махсусро ташкил медиҳанд, ки онро давлат ҳамчун ҳаракат ё амали ҷавобӣ дар муқобили амалҳои зиддихуқуқӣ ва ё ғайридустонаи давлати хориҷӣ истифода мебарад. Бинобар ин, бо ёрии маҳдудиятҳои ҷавобӣ (реторсияҳо) ҳимояи ҳуқуқҳои шахсони воқеӣ ва ҳуқуқи ҶТ, бозори дохилии он аз субъектони он кишварҳои, ки барои субъектони ҶТ маҳдудият ҷорӣ намудаанд, амалӣ карда мешавад.

Зербоби панҷуми боби якум – «**Намудҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ**» ном дорад, ки дар илми муносири ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ намудҳои зерини тартиби оммавӣ фарқ карда мешаванд: тартиби оммавии дохилӣ; тартиби оммавии байналмилалӣ; тартиби оммавии фаромиллӣ; тартиби оммавии умумиавропоии байналмилалӣ. Аммо қобили қайд аст, ки дар илми ҳуқуқ фаҳмиши ягона ва муносибати якранг вобаста ба таъносуб ва тафсири намудҳои қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ҷой надорад.

Қайду шарт дар бораи тартиби оммавии дохилӣ асосан дар ҳудуди кишвари муайян бо назардошти хусусиятҳои миллӣ, динӣ, ахлоқӣ, ҳуқуқӣ ва бо роҳи ҳифзи манфиату тартиботи оммавӣ аз татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ, ки меъёрҳои коллизии ватанӣ иҷозат додаанд, роҳандозӣ карда мешавад. Қайду шарт дар бораи тартиби оммавии фаромиллӣ ё фаромарзӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ бояд принципҳои ва арзишҳои бунёдии ҷомеаи байналмилалӣ фаҳмида шаванд, ки дар заминаи онҳо ҳамкорӣ ва робитаҳои мутақобилаи давлатҳо дар соҳаи муносибатҳои ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ муқаррар мегарданд ва мақсади онҳо рад кардани ҳама гуна меъёр ва ё таҷрибаи ба онҳо муҳолифаткунанда мебошад. Қайду шарт дар бораи тартиби оммавии фаромиллӣ ё фаромарзӣ дар миёнаи асри ХХ мав-

риди коркард қарор гирифт, ки аз қайду шарт дар бораи «тартиби оммавии байналмилалӣ», ки дар асри XIX ташаккул ёфта буд ва аз қайду шарт дар бораи тартиби оммавии дохилӣ, ки бо пайдоиши давлат арзи вучуд кардааст, фарқ менамояд. Зеро дар инҷо сухан дар хусуси на низоми ҳуқуқи давлати алоҳида, балки принципҳои арзишҳои бунёдие меравад, ки ба онҳо ҳамкориҳои давлатҳо асос меёбад. Қайду шарт дар бораи тартиби оммавии фаромиллӣ ё фаромарзӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ принципҳои бунёдӣ ва арзишҳои чомаи байналмилалӣ фаҳмида мешавад, ки дар заминаи онҳо ҳамкориҳо ва муносибатҳои мутақобилаи давлатҳо дар соҳаи муносибатҳои ҳуқуқӣ-хусусии байналмилалӣ барпо карда мешаванд ва онҳо ҳама гуна меъёрҳои (ба онҳо) муҳолифаткунандаро рад менамоянд. Таҳти қайду шарт дар бораи тартиби оммавии байналмилалӣ пеш аз ҳама бояд принципҳои асосии ҳуқуқи байналмилалӣ фаҳмида шавад, зеро мақсади он ҳимояи арзишҳои муайяни байналмилалӣ ба ҳисоб меравад ва таъмини тартиботи байналмилалӣ аз риоя ва иҷрои онҳо вобастагӣ дорад ва татбиқи меъёрҳои ҳуқуқи хоричӣ набояд ба меъёр ва принципҳои умумиэтирофшудаи ҳуқуқи байналмилалӣ муҳолиф, иҷроиши ухдадорҳои байналмилалӣ ва муқаррароти низоми ҳуқуқи байналмилалиро сарфи назар намояд.

Қайду шарт дар бораи тартиби оммавии умумиавропоии байналмилалӣ ҳамчун намуди «минтақавии» шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар асоси фарҳанг, мафкура ва стандартҳои ҳуқуқи Аврупо ташаккул ёфтааст, ки дар ҳудуди кишварҳои Иттиҳоди Аврупо озодии ҳаракати шахс, сармоя ва қувваи кориро пешниҳод, асъори ягона, қоидаҳои ягонаи зиддинҳисорӣ ва қонунгузориҳои гумрук қорӣ намудааст. Бояд қайд намуд, ки қайду шарт дар бораи тартиби оммавии умумиавропоии байналмилалӣ, пеш аз ҳама, таҳти таъсири Суди аврупоӣ ба вучуд омадааст, ки қарори он вобаста ба тафсир ва татбиқи ягонаи муқаррароти шартномаҳои байналмилалии кишварҳои аврупоӣ барои татбиқ аз тарафи судҳои миллӣ ҳатмӣ мебошад. Муқаррароти тартиби оммавии аврупоӣ дар меъёрҳои Конвенсияи Аврупоӣ «Дар бораи ҳимояи ҳуқуқ ва озодиҳои асосии инсон», Шартнома оид ба таъсири Иттиҳоди Аврупо ва ҳуҷҷатҳои дигари бунёдии он инъикос ёфтаанд. Бахусус, ба ташаккули тартиби

оммавии аврупой Хартияи Иттиҳоди Аврупой оид ба ҳуқуқҳои асосӣ, Шартномаи Рим, Шартномаи Маастрихт аз 1992, Шартномаи Амстердам аз соли 1997, Шартномаи Лиссабон аз соли 1992 ва ғайра замина гузоштаанд.

Боби дуюми диссертатсия – «**Хусусиятҳои хосси татбиқи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар соҳаҳои алоҳидаи ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ**» аз ду зербоб иборат аст.

Зербоби якуми боби дуум – «**Татбиқи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар муносибатҳои ҳуқуқи граждани ва ҳуқуқи оилавӣ бо унсури хориҷӣ**» ном дорад, ки диссертант муносибатҳои ҳуқуқи гражданиро бо унсури хориҷӣ ба ду мазмун- васеъ ва маҳдуд таҳлил намуда, тарафдорӣ хешро ба мазмуни маҳдуд асоснок карда ва тафовути онро аз муносибатҳои ҳуқуқи граждани нишон додааст. Муҳаққиқ «унсури хориҷӣ»-ро на танҳо ифодакунандаи сифати субъекти муносибати ҳуқуқӣ, балки объект ва факти ҳуқуқӣ тавсиф менамояд, ки он муносибати ҳуқуқи хусусии байналмилалиро берун аз муносибатҳои хусусӣ-ҳуқуқии милли муаррифӣ месозад. Мафҳуми унсури хориҷӣ дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ танҳо барои мақсади муайян – барои дар қонун банду баст намудани он категорияи муносибатҳои ҳуқуқии граждани, ки нисбати онҳо на танҳо ҳуқуқи милли, балки инчунин ҳуқуқи хориҷӣ низ татбиқ шуда метавонад, истифода бурда мешавад. Хусусияти муносибатҳои ҳуқуқи граждани бо унсури хориҷӣ бо ҳудуд, бо фаъолияти мақомоти ҳуқуктатбиқкунанда, бо қонуни суд, бо меъёрҳои коллизсионӣ вобаста мешавад, ки онҳо дар маҷмӯъ, ин муносибатҳоро ба танзими предмети ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ шомил месозанд.

Муносибатҳои оилавӣ бо унсури хориҷӣ фарогири масъалаҳои бастан ва бекор кардани ақди никоҳ, безътибор донишҷуи ақди никоҳ, муайян намудани муносибатҳои шахсии ғайримолумулкӣ ва молумулкии байни ҳамсарон, уҳдадорӣҳои алиментӣ, фарзандхондӣ, муносибатҳо дар оилаи угайӣ ва дигар муносибатҳо дар соҳаи ҳуқуқи оилавӣ, ки хусусияти байналмилалӣ доранд, фаҳмида мешаванд. Масъалаҳои коллизсионии муносибатҳои оилавӣ бо унсури хориҷӣ бо қонуни суд, қонуни маҳалли бастанӣ никоҳ, қонуни шаҳрвандии

ҳамсарон ва ғайра вобастагӣ доранд, ки чунин вазъ ба татбиқи ҳуқуқи оилавии хориҷӣ мусоидат менамояд ва ё баръакс тибқи падидаи қайду шарт дар бори тартиби оммавӣ татбиқи ҳуқуқи оилавии хориҷӣ манъ карда мешавад. Агар нисбати муносибати оилавӣ бо унсури хориҷӣ меъёри ҳуқуқи оилавии хориҷии “мувофиқ” мавҷуд набошад ва ё чунин муносибати оилавӣ бо унсури хориҷӣ барои қонунгузории ҚТ номаълум бошад, онгоҳ қонунгузории Тоҷикистон татбиқ карда мешавад. Масалан, бекор кардани никоҳи ҳамчинсгароҳо. Дар ин сурат, сараввал ба меъёрҳои ҳуқуқии хориҷӣ, ки ин муносибатро танзим менамоянд, муроҷиат карда мешавад ва танҳо дар ҳолати имконнопазир будани татбиқи он, қонунгузории миллӣ татбиқ карда мешуд. Масалан, дар Шветсия никоҳи шахсони ҳамчинс қонунӣ гардонидани шудааст. Дар робита ба ин як қатор проблемаҳои ҳуқуқӣ ба миён омаданиш мумкин аст. Оё дар давлати хориҷие, ки чунин иттифокҳо (никоҳҳо) эътироф нашудааст, яке аз ҳамсарон нисбати молумулки ғайриманкули дар ин давлат қарордоштаи ҳамсари марҳум меросхӯр буда метавонад. Оё шарик ҳуқуқ дорад чунин никоҳро дар кишвари дигар бандад, ки дар он чунин иттифокҳо эътироф карда намешаванд? Табиист, ки дар ин оқибатҳои чунин иттифок метавонад бо назардошти мутобиқат накардани онҳо ба қоидаҳои ахлоқиву маънавӣ муҳолифи тартиби оммавӣ эътироф карда шавад. Комилан равшан аст, ки консепсияи қайду шарт дар бораи тартиби оммавиро дар ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ дар асоси фарқияти низомҳои гуногуни ҳуқуқӣ «бунёд кардан» номумкин аст. Чунин муқаррарот дар м. 1197 КГ ҚТ ва м. 177 КО ҚТ мустаҳкам шудааст.

Агар никоҳҳо ба шахрвандони мо дахл надошта бошанд, пас бояд бидуни ягон қайду шарт эътироф карда шаванд? Дар инҷо чунин ҳулосабарорӣ намуд, ки никоҳ байни шахрвандони хориҷӣ ба қонуни маҳалли бастанӣ ақди никоҳ тобеъ мебошад. Яъне, агар шахрванди давлати Марокко бо зани фаронсавӣ ва зани мароккӣ оиладор шуда бошад ва ақди никоҳ дар Марроко, ки бисёрзанӣ эътироф гардидааст, баста шуда бошад, пас ягон асос ҷой надорад, ки дар ҚТ ҳардуи ин занҳо ҳамсарони ӯ эътироф карда нашаванд, зеро никоҳ ба шартҳои бастанӣ он, ки қонунгузории оилавии Марокко муқаррар кардааст, ҷавобгӯ

мебошад. Дар инчо татбиқи ҳуқуқи оилавии хоричӣ бо арзишҳои ахлоқиву динӣ ва маънавии халқи ҚТ муҳолифат надорад ва бисёрникоҳии шаҳрванди хоричӣ, ки бо риояи қонуни кишвари маҳалли бастанӣ никоҳ анҷом дода шудааст дар ҚТ эътироф карда мешавад. Ҳамин тариқ, никоҳҳои омехтаи хоричиён дар ҳудуди ҚТ эътироф карда мешаванд, агар ҳаволаи коллизсионӣ ба қонуни маҳалли бастанӣ никоҳ риоя шуда бошад. Ва ин, албатта, одилона аст.

Дар ҚТ бошад, никоҳҳои шаҳрвандони ҚТ ва никоҳҳои байни шаҳрвандони ҚТ бо шаҳрвандони хоричӣ ё шахсони бешаҳрвандӣ, ки ҚТ берун аз ҳудуди ҚТ бо риояи қонунҳои он кишвар баста шудаанд, агар барои эътироф шартҳои монеаҳои дар қ. 3, м. 12 ва м. 14 ҚТ пешбиниғардида набоянд, дар ҚТ бозътибор доништа мешавад. Яъне, новобаста аз қонуни миллӣ, шахс (шаҳрванди хоричӣ ё шахси бешаҳрванд) наметавонад никоҳ бандад, агар ӯ яқум, дар никоҳи дигари ба қайдғирифташуда қарор дошта бошад; дуҷум, никоҳшаванда хешованди наздик (падар ё модар бо фарзанд, бобо ё бибӣ бо набераи худ), бародару хоҳари айни ва ӯғай (ки аз як падар ё модаранд), фарзанди амак, амма, тағо ва хола ва ё худ тағо ва ҷиян, амак ва бародарзода, хола ва хоҳарзода, амма ва ҷиян бошад; сеҷум, шахсе бошад, ки бо ӯ аз як зан шир макидаанд; чорҷум, аз муоинаи тиббии ҳатмӣ нагузашта бошад; панҷҷум, никоҳшаванда фарзандхонда ва ё фарзандхондшудаи ӯ бошад; шашҷум, суд ӯро бо сабаби бемории рӯҳӣ ё сустаклиаш (ноқисулақлиаш) ғайри қобили амал эътироф карда бошад; ҳафтҷум, суд қобилияти амали ӯро бо сабаби суиистеъмол намудан аз машруботи спиртӣ, воситаҳои нашъадор, моддаҳои психотропӣ ва прекурсорҳо ё дигар моддаҳои мадҳушқунанда маҳдуд намуда бошад. Мавҷуд набудани ҳолатҳои зикршуда, ки монеаи бастанӣ ақди никоҳ мегарданд, шартҳои ҳатмии дар Тоҷикистон эътироф гардидани никоҳҳои мебошад, ки берун аз ҳудуди он миёни шаҳрвандони ҚТ ва шаҳрвандони хоричӣ ё шахсони бешаҳрвандӣ баста шудаанд. Дар айни замон, мутобиқи қ. 2, м. 41 ҚТ бастанӣ аҳдномаи никоҳе, ки яке аз тарафҳои никоҳшаванда шаҳрванди хоричӣ ё шахси бешаҳрванд мебошад, ҳатмӣ буда, он бояд то ба қайд ғирифтани ақди никоҳ баста шавад. Ҳамзамон дар қ. 3, м. 41 ҚТ гуфта мешавад, ки

аҳдномаи никоҳ дар шакли хаттӣ баста шуда, бояд аз чониби нотариус тасдиқ карда шавад. Риоя накардани ин расмиёт боиси безътибор донистани аҳднома мегардад. Чи тавре мебинем мазмуни ин моддаҳо ба ҳимояи шаҳрвандони мо дар ҳолати аз тарафи онҳо бастани никоҳҳои омехта, ки ҳангоми бақайдгирии онҳо маъмулан поймолсозии ҳуқуқҳои яке аз ҳамсарон ба амал меояд, равона гардидааст. Бинобар ин, риояи шартҳои м. 14 ҚО ҚТ-ро метавон ба асосҳои тартиботи ҳуқуқии ҚТ мансуб донист, ки тӯли даҳсолаҳо ташаккул ёфтааст.

Зербоби дуҷуми боби дуҷум – «Қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар муурофияи граждании байналмилалӣ» ном дорад, ки муаллифи диссертатсия муурофияи граждании байналмилалӣ ҳамчун яке аз падидаҳои асосии ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ пазируфтааст, ки чунин масъалаҳоро фаро мегирад:

1) ҳолати муурофиявии шахсони воқеӣ ва ҳуқуқии хориҷӣ, давлатҳои хориҷӣ, инчунин ташкилотҳои байналмилалӣ;

2) тобеияти судии байналмилалӣ аз рӯи парвандаҳои граждани ва савдой;

3) иҷрои қарорҳои судҳои хориҷӣ ва супоришҳои судҳои хориҷӣ.

Дар муурофияи граждании байналмилалӣ ба таври васеъ падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ истифода мегардад, ки он дар худ воситаи ҳимояро ифода месозад, ки ба судҳо дастрас барои ҳимоя аз меъёрҳо ва ё қарорҳои судӣ ва арбитражи хориҷӣ, ки татбиқ ва мутаносибан эътироф ва иҷрои онҳо метавонад боиси оқибатҳои гардад, ки бо стандартҳо ва принципҳои бунёдии иҷтимоӣ-иқтисодӣ, ҳуқуқӣ, ахлоқӣ ва сиёсии кишвари суд номувофиқ бошанд. Дар чунин вазъ қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ҳамчун механизми ҳимоявӣ истифода бурда мешавад ва ҳангоми татбиқи он, суд бояд на муҳолифати мазмуни меъёри хориҷӣ ба принципҳои бунёдии кишвари суд, балки оқибатҳои ғайримакбули татбиқи меъёрҳои хориҷиро барои кишвари суд ба назар гирад. Дар қонунгузори муурофиявии ҚТ муқаррар карда шудааст, ки агар татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ, қарори суд ва арбитражи хориҷӣ дар ҚТ ба Истиклолияти давлатӣ зарар расонад ва ё ба амнияти ҚТ таҳдид намояд ва ё хилофи соҳибхитиёрии ҚТ бошад асоси манъ кардани онҳо ме-

гардад. Чунончи, дар Кодекси муурофияи граждании ҚТ (қ. 5, м. 401) пешбинӣ шудааст, ки «Суд иҷрои маҷбурии ҳалномаи судҳои давлати хориҷиро рад менамояд, агар иҷрои ҳалнома таъваҷҷуб ба истиқлолияти ҚТ зарар оварад ё ба амнияти ҚТ таҳдид кунад ё хилофи тартиби оммавӣ дар ҚТ бошад» дар чунин мазмун дар м. 235 КМИ ҚТ муқаррар шудааст, ки: «супоришномаи судҳои давлатҳои хориҷӣ ва мақомоти салоҳиятдори давлатҳои хориҷӣ иҷро карда намешаванд, агар иҷро намудани супоришнома бар хилофи соҳибхитӣи ҚТ бошад ё ба бехатарии он таҳдид кунад».

Дар **хулоса** натиҷаҳои асосии таҳқиқоти илмӣ ифода ёфта, ҷанбаҳои назариявӣ бозгӯӣ шудаанд ва аз тарафи муаллифи диссертатсия як қатор пешниҳодҳо бобати тақмили қонунгузорӣ иброз ёфтаанд. Дар феҳристи сарчашмаҳои истифодашуда рӯйхати санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ ва асарҳои илмӣ оварда шудааст.

### **Мазмуну муҳтавои асосии диссертатсия дар феҳристи интишороти илмӣ доғалаби дарёфти дараҷаи илмӣ дарҷ шудаанд**

### **Мақолаҳои илмие, ки дар маҷаллаҳои тақризшавандаи Комиссияи олии аттестатсионии назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ҷоп шудаанд:**

1. Саломов, И.И. Понятие оговорки о публичном порядке в Республике Таджикистан / И.И. Саломов // Вестник Таджикского национального университета. Серия социально-экономических и общественных наук. – 2017. – № 2/7. – С. 224-227.

2. Саломов, И.И. История формирования института оговорки о публичном порядке в международном частном праве / И.И. Саломов // Вестник Таджикского национального университета. Серия социально-экономических и общественных наук. – 2017. – № 2/8. – С. 268-272.

3. Саломов, И.И. Виды оговорок о публичном порядке в Республике Таджикистан / И.И. Саломов // Вестник Таджикского национального университета. Серия социально-



экономических и общественных наук. – 2017. – № 2/9. – С. 209-214.

### **Мақолаҳои илмие, ки дар нашрияҳои дигар ҷоп шудаанд:**

4. Саломов, И.И. Институт оговорки о публичном порядке в международном частном праве / И.И. Саломов // Правовая жизнь. – 2016. – № 3 (15). – С. 75-82.

5. Саломов, И.И. Соотношение оговорки о публичном порядке и других категорий, ограничивающее применение норм иностранного права / И.И. Саломов // Правовая жизнь. – 2017. – № 3 (19). – С. 99-111.

6. Саломов, И.И. Масоили тавзеҳот оид ба тартиботи оммавӣ дар ҳуқуқи байналмилалии ҳусусӣ / И.И. Саломов // Современное состояние тенденция развития законодательства Республики Таджикистан и стран СНГ. Материалы Четвертой Международной научно студенческой конференции, посвященной Году молодежи (Душанбе, 28 апреля 2017 г.) – Душанбе: РТСУ, 2017. – С. 373-374.

### **ФИШУРДА**

#### **ба диссертатсияи Саломов Исроил Исмаиловӣ дар мавзӯи «Проблемаҳои падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон»**

**Калидвожаҳо:** қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ, қайду шарт дар бораи тартиби оммавии миллӣ, қайду шарт дар бораи тартиби оммавии фаромиллӣ, қайду шарт дар бораи тартиби оммавии байналмилалӣ, қайду шарт дар бораи тартиби оммавии умумиаврупой, меъёрҳои ҳатмӣ, истифодаи мутақобила, маҳдудиятҳои ҷавобӣ, татбиқи ҳуқуқи хоричӣ.

Мавзӯи диссертатсияи Саломов И.И. ба яке аз мушкилоти мубрами назария ва амалияи ҳуқуқи ҳусусии байналмилалӣ-падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ бахшида шудааст. Таҳқиқоти мазкур фарогири андеша ва ҳулосаҳои илмӣ буда, дар он падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ба таври комил мавриди таҳлил қарор дода шудааст. Пешниҳоди мафҳумҳои нави илмӣ, тавсияҳо бобати такмили қонунгузорӣ ва

амалияи ҳуқуктатбиққунӣ, аз ҷумлаи ҷанбаҳои мусбати рисолаи мазкур ба ҳисоб мераванд.

Бартарияти дигари таҳқиқоти анҷомдодашуда дар он аст, ки он на танҳо бо таҳлилҳои назариявӣ ва илмии мавҷуда, балки таҷриба ва дастовардҳои амалия, махсусан амалияи судӣ таъя ме-намояд. Таҳлилҳои амиқи илмӣ, асосноксозии нуктаҳои илмӣ бо ғояву афкори олимони варзидаи ватанӣ ва хориҷӣ, таъя ба амалияи судӣ ва ғайра имкон додаанд, ки мавзӯи таҳқиқоти илмӣ ба таври мукамал баррасӣ шавад. Аҳамияти диссертатсияи мазкур дар он аст, ки истифодаи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ бо мақсади маҳдуд намудани амали меъёрҳои коллизии ватанӣ баҳри истисно намудани меъёрҳои ҳуқуқи хориҷӣ дар ҳолатҳои, ки татбиқи он ошкоро ба асосҳои тартиботи ҳуқуқӣ муҳолифат менамояд ва ба сифати механизми ҳимоя аз оқибатҳои манфии татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ мебошад аз нигоҳи илми ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ва ба таҳким бахшидани тартиботи ҳуқуқӣ, истиқлолият, амният ва соҳибхитиёрии Ҷумҳурии Тоҷикистон мубрам мебошад. Натиҷаи таҳқиқот дар қорҳои таълимӣ-методии мактабҳои олии кишвар истифода мешавад.

## **АННОТАЦИЯ**

**на диссертацию Саломова Исроила Исматуллоевича на тему:  
«Проблемы института оговорки о публичном порядке в  
Республике Таджикистан»**

**Ключевые слова:** оговорка о публичном порядке, оговорка о национальном публичном порядке, оговорка о транснациональном публичном порядке, оговорка о международном публичном порядке, оговорка об общеевропейском публичном порядке, обязательные нормы, взаимное использование, ответные ограничения, осуществление иностранного права.

Тема диссертации Саломова И.И. посвящена одной из актуальных проблем теории и практики международного частного права – институту оговорки о публичном порядке. Это исследование включает в себя широкий охват научных идей и заключений, в нем всесторонне анализируется институт оговорки о публичном порядке. Сформулированные автором новые научные понятия, рекомендации по совершенствованию законода-

тельства и правоприменительной практики являются одним из положительных аспектов данной диссертации.

Еще одно преимущество законченного исследования заключается в том, что оно опирается не только на имеющиеся теоретические и научные исследования, но и на опыт и достижения практики, особенно на судебную практику. Глубокие научные исследования, обосновывающие научные положения в связи с идеями и взглядами ведущих отечественных и зарубежных ученых, опираясь на судебную практику и т.д., дали возможность в полной мере рассмотреть тему научного исследования. Значимость настоящей диссертации заключается в том, что использование института оговорки о публичном порядке с целью ограничения действия национальных коллизионных норм, исключения норм иностранного права в тех случаях, когда его осуществление открыто противоречит основам правопорядка, выступает в качестве механизма защиты от отрицательных последствий применения иностранного права, и с точки зрения науки международного частного права и совершенствования правового порядка и, тем самым, суверенитета, безопасности и менталитета Республики Таджикистан, считается актуальной темой. Полученные результаты могут быть использованы также в учебно-методической работе вузов страны.

## ANNOTATION

**to the thesis of Salomov Isroil Ismatulloevich on the topic  
“Problems of the Institute of the reservation of public order in the Republic of Tajikistan”**

**Keywords:** reservation on public order, reservation on national public order, reservation on transnational public order, reservation on international public order, reservation on European public order, mandatory rules, mutual use, reciprocal restrictions, the implementation of foreign law.

The theme of the thesis Salomov I.I. is devoted to one of the urgent problems of the theory and practice of private international law - the institute of the reservation on public order. This study includes the wide scope of scientific ideas and conclusions. It compre-

hensively analyzes the institution of the public order reservation. Formed by the author of new scientific concepts, recommendations for improving the legislation and law enforcement practice are one of the positive aspects of this dissertation.

Another advantage of the completed study is that it relies not only on the available theoretical and scientific research, but also on the experience and achievements of the practice, especially judicial practice. Profound scientific studies substantiating the scientific position with the ideas and views of leading domestic and foreign scientists, based on judicial practice, etc. given the opportunity to fully consider the topic of scientific research. The significance of this dissertation lies in the fact that the use of an institution of a public order reservation to limit the effect of national conflict rules, in order to exclude foreign law in cases where its implementation is open contradicts the fundamentals of the rule of law, acts as a defense mechanism against negative consequences of foreign law, and from the point of view of the science of private international law and the improvement of the legal order and thus, sovereignty, security and mentality of the Republic of Tajikistan is considered an actual topic. The results obtained can also be used in educational and methodical work of the universities of the country.

**На правах рукописи**

**УДК:** 347.1:341 (575.3)

**ББК:** 67.404/412

**С - 16**

**САЛОМОВ ИСРОИЛ ИСМАТУЛЛОЕВИЧ**

**ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА ОГОВОРКИ О ПУБЛИЧНОМ ПО-  
РЯДКЕ В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН**

**АФТОРЕФЕРАТ**

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право (юридические науки)

**Душанбе – 2019**

**Диссертация выполнена на кафедре международного права юридического факультета Таджикского национального университета (ТНУ)**

**Научный руководитель: Раджабов Махмадёр Носирович** - кандидат юридических наук, доцент, заведующий кафедрой международного права юридического факультета Таджикского национального университета

**Официальные**

**оппоненты: Исмаилов Шавкат Махмудович** – доктор юридических наук, профессор кафедры экономического и финансового права факультета менеджмента и финансового права Финансово-экономического университета Таджикистана, Заслуженный деятель науки и техники Республики Таджикистан

**Солиев Ибрагимхуджа Мурадович** – кандидат юридических наук, доцент, заведующий кафедрой судебного права и прокурорского надзора юридического факультета Государственного университета права, бизнеса и политики Таджикистана

**Ведущая организация:** Институт философии, политологии и права имени А. Баховадинова Академии наук Республики Таджикистан (734025, г. Душанбе, проспект Рудаки, 3)

Защита диссертации состоится 15.10.2019 года в 14<sup>00</sup> ч. на заседании диссертационного Совета 6D. КОА-002 Таджикского национального университета (734025, г. Душанбе, ул. Бунн Хисорак, зал Ученого совета юридического факультета).

С содержанием диссертации можно ознакомиться на официальном web-сайте [www.tnu.tj](http://www.tnu.tj) и в Центральной научной библиотеке Таджикского национального университета (734025, г. Душанбе, проспект Рудаки, 17).

Автореферат разослан «    » \_\_\_\_\_ 2019 г.

**Ученый секретарь диссертационного Совета,  
доктор юридических наук, профессор**



**Азизода У.А.**

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы исследования.** Оговорка о публичном порядке, как в науке права, так и в законодательстве Республики Таджикистан (далее – РТ) является одной из самых сложных и спорных проблем, поскольку до сих пор в законодательстве РТ не было определено содержание явления «публичного порядка». Сущность оговорки о публичном порядке не означает непризнание иностранного права, а выражает невозможность применения иностранного права на своей территории, так как национальные коллизионные нормы разрешают применение иностранного права.

Бесспорно, что в национальном праве почти всех государств мира коллизионные нормы «разрешают» применение иностранного права на своей территории, однако его нельзя осознать и применять в таком виде, чтобы оно противоречило правовому порядку того или иного государства. Причиной нереализации иностранного права на территории того или иного государства является то, что оно нарушает интересы государства, противоречит общему порядку. Несмотря на то, что на практике РТ оговорка о публичном порядке не используется в широком виде в деятельности судебных органов, актуальность темы заключена в том, что радикальные реформы в экономической, политической, социальной и других сферах общественной жизни открывают перед физическими и юридическими лицами страны новые горизонты для участия в различных частноправовых отношениях, складывающихся в международной жизни. Тем не менее в правоприменительной практике при осуществлении норм или коллизионных вопросов возникает необходимость применения оговорки о публичном порядке, который присущ почти всем правовым системам, и в том числе правовой системе РТ.

Вместе с тем следует отметить, что в соответствии с гражданским законодательством РТ оговорки о публичном порядке, связанные с наследованием недвижимого имущества на территории РТ (ст. 1233 ГК РТ), о форме заключения внешнеэкономических сделок, в которых участвует юридическое лицо РТ и / или гражданин РТ (ч. 2 ст. 1210 ГК РТ), а также вопросы о нераспространения срока исковой давности (ч. 2 ст. 1212 ГК РТ) и ряд других отношений подчиняются праву РТ, независимо от того, по какому праву соответствующей

коллизийной нормы они избираются. Это свидетельствует о том, что в действующем законодательстве в отношении некоторых правовых отношений вопрос о применении позитивной концепции не является исключением.

В связи с этим следует отметить, что в науке и на практике по отношению к содержанию института оговорки о публичном порядке в мировых правовых системах существуют две концепции оговорки о публичном порядке – позитивная и негативная. В ряде государств мира – в США, Англии, Италии, Бразилии, Египте, Греции, России, Таджикистане и в других странах, используется негативная концепция оговорки о публичном порядке. Сущность негативной концепции оговорки о публичном порядке заключена в том, что в силу противоречия с правовым порядком государства запрещается применение иностранного права. Позитивная концепция оговорки о публичном порядке означает то, что на территории того или иного государства императивные материальные нормы не разрешают применение иностранного права. Например, позитивные оговорки о публичном порядке, закрепленные во французской правовой системе, в частности такие вопросы, как взаимоотношения между супругами, заключение брака, состояние замужней женщины, усыновление и т.д. строго регулируются в соответствии с французским законодательством.

При этом следует иметь в виду, что институт оговорки о публичном порядке, основное назначение которого направлено на ограничение или запрет на применение норм иностранного права, имеет тесную связь с коллизийными нормами, которые отсылают к правопорядку другого государства. Отсюда следует, что использование института оговорки о публичном порядке в таких случаях выступает в качестве средства защиты от отрицательных последствий применения иностранного права. В законодательстве РТ оговорки о публичном порядке предусмотрены в таких нормативных правовых актах, как ГК РТ (ст. 1197 ГК РТ), СК РТ (ст. 177 СК РТ), Закон РТ «О международном коммерческом арбитраже» от 2015 года и др.

Вышесказанное свидетельствует о том, что проблема оговорки о публичном порядке сегодня так же актуальна для правовой системы Республики Таджикистан, поскольку процесс развития и роста международных частнопровых отношений в РТ, направленных на



рыночные отношения, оказывает непосредственное влияние на ее правовую систему, расширяет ее интересы, тем самым создавая необходимость их правового регулирования в отношениях с иностранным элементом, в результате чего возникает вопрос о том, каким образом в РТ может быть разрешено или ограничено применение иностранного права. В таких случаях использование института оговорки о публичном порядке служит в качестве средства или фактора расширения национального регулирования трансграничных частных отношений.

Кроме того, оговорка о публичном порядке считается таким институтом международного частного права, который тесно связан не только с коллизионными нормами, но и с такими правовыми категориями, как императивные нормы, взаимность и т.п., обеспечивающими запреты и ограничения в применении иностранного права. В частности, неприменение иностранного права связано с предварительным определением содержания иностранного права, поскольку целью оговорки о публичном порядке является исключение применения иностранного права, однако до его применения судебные органы заранее определяют содержание иностранного права и правовые последствия для своего государства. В этом случае для конкретного субъекта оговорка о публичном порядке выступает как средство правовой защиты свободы и его законных интересов.

Таким образом, независимо от того, имеет ли категория оговорки о публичном порядке универсальные функции, ограничивает или исключает реализацию норм иностранного права на территории государства, в разных странах она имеет свои специфические особенности в зависимости от вида, характера и своего содержания. Несмотря на то, что нормы публичного права не регулируют непосредственно отношения между участниками международного частного оборота, оговорка о публичном порядке играет важную роль в механизме регулирования общественных отношений с иностранным элементом.

Все это, несомненно, свидетельствует о том, что анализ и исследование, выявление и правильное применение института оговорки о публичном порядке актуальны для РТ.

**Связь работы с научными темами (программами).** Диссертация выполнена согласно научно-исследовательскому предмету

кафедры международного права юридического факультета Таджикского национального университета: «Правовые вопросы коллизионного регулирования отношений с иностранным элементом» (2016-2020 г.).

**Состояние научной разработанности темы.** Вопросы оговорки о публичном порядке в международном частном праве являются предметом научных исследований российских ученых-юристов И.Д. Шутака<sup>1</sup>, О.В. Новиковой<sup>2</sup>, С.В. Мартынюка<sup>3</sup>, М.Ю. Морозовой<sup>4</sup>, А.Л. Назыкова<sup>5</sup> и других. Некоторые из аспектов этой проблемы были рассмотрены учеными-юристами Таджикистана, такими как Ш.М. Менглиев<sup>6</sup>, Р.Ш. Сотиволдиев<sup>7</sup>, Э.С. Насурдинов<sup>8</sup>, А.М. Мирзоев<sup>9</sup>, И.М. Солиев<sup>10</sup> и другие. Вместе с тем вопросы оговорки о публичном порядке в Таджикистане не подвергались комплексному анализу.

**Цель и задачи исследования.** Целью научного исследования является анализ теоретических и практических сторон явления оговорки о публичном порядке, его концепции, типа, границ и соотношения с другими категориями, которые в сфере международного

---

<sup>1</sup> Шутак И.Д. Оговорка о праве: дис. ... д-ра юрид. наук. – СПб., 1999. – 320 с.

<sup>2</sup> Новикова О.В. Оговорки о публичном порядке и сверхимперативных нормах в Английской доктрине международного частного права: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2011. – 220 с.

<sup>3</sup> Мартынюк С.В. Институт оговорки о публичном порядке в международном авторском праве: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2012. – 154 с.

<sup>4</sup> Морозова М.Ю. Оговорка о публичном порядке в международном частном праве: понятие и современный порядок применения: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2001. – 158 с.

<sup>5</sup> Назыков А.Л. «Оговорка о неизменности обстоятельств» и ее рецепция в российском гражданском праве: дис. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2007. – 220 с.

<sup>6</sup> Менглиев Ш.М. Международное частное право. Часть 1. – Душанбе: Деваштич, 2002. – 328 с.

<sup>7</sup> Сотиволдиев Р.Ш. Теория государства и права. – Душанбе: Империял-Групп, 2009. – 358 с.

<sup>8</sup> Насурдинов Э.С. Правовая культура: монография. – М.: Норма, 2014. – 352 с.

<sup>9</sup> Мирзоев А.М. Применимое право в договорных отношениях с иностранным элементом: монография. – Душанбе: Типография Таджикского национального университета, 2015. – 154 с.

<sup>10</sup> Солиев И.М. Применение иностранного права в Республике Таджикистан: монография. – Худжанд: Ношир, 2015. – 176 с.

частного права запрещают или ограничивают осуществление иностранного права в РТ. С учетом указанных целей в диссертации на рассмотрение поставлены следующие задачи:

- проведение анализа процесса формирования явления оговорки о публичном порядке в международном частном праве;
- выявление и анализ правовых основ оговорки о публичном порядке;
- определение понятия и элементов оговорки о публичном порядке;
- выявление видов оговорок о публичном порядке в международном частном праве;
- особенности рассмотрения применения института оговорки о публичном порядке в международном гражданском процессе и в семейном праве;
- разработка обоснованных теоретических предложений и практических рекомендаций по совершенствованию законодательства в области защиты публичного порядка.

**Объект исследования.** Объектом диссертационного исследования является совокупность правовых отношений, связанных с использованием института оговорки о публичном порядке.

**Предмет исследования.** Предметом диссертационного исследования являются теоретические положения, понятия и категории, связанные с институтом оговорки о публичном порядке, нормативно-правовые акты РТ, иностранных государств, судебная и арбитражная практика, которые затрагивают вопрос оговорки о публичном порядке.

Целью научной работы является исследование и анализ института оговорки о публичном порядке и проблемы его применения в РТ, охватывающий теоретические, правовые и практические аспекты.

**Методологическая база исследования.** Методологическую основу исследования составляют общенаучные и специфические правовые методы научного понимания, в частности наблюдение, анализ, синтез, изображение, а также исторический, сравнительно-правовой метод и другие методы, использование которых может способствовать в изучении проблемы применения института оговорки о публичном порядке.

**Теоретическую основу диссертационного исследования** составляют работы советских, российских и отечественных правоведов, таких как М.А. Махмудзода, С.С. Алексеев, Л.П. Ануфриева, Х.М. Бабаев, М.М. Богуславский, М.И. Брун, М.Н. Кузнецов, В.В. Гаврилов, З.И. Воронин, Л.Н. Галенская, И.В. Гетьман-Павлова, Ш. Менглиев, М.К. Сулейменов, Р.Ш. Сативалдыев, Н.Ю. Ерпылева, В.П. Звекон, В.А. Канашевский, С.В. Крохалев, В.В. Кудашкин, Л.А. Лунц, Н.И. Марышева, А.Н. Жильцов, А.И. Муранов, А.Л. Маковский, Г.К. Дмитриева, А.М. Мирзоев, Ф.С. Сулаймонов, И.М. Солиев, И.С. Перетерский, С.Б. Крылов, А.А. Рубанов, В.Л. Толстых, Н.А. Шибанова, Н.М. Юрова, А.П. Белов, Е.В. Кабатова, Ю.Г. Морозова, О.Н. Садиков, С.Н. Тагаева, М.Н. Раджабов, Х.Р. Кодиркулов, Э.С. Насриддинзода, С.В. Мартынюк, Ю.Г. Богатина, Дж. Саъдизода, М.З. Рахимзода, Д.С. Рахмон, В.М. Корецкий и другие.

В ходе исследования также были использованы научные работы западных специалистов по вопросам международного частного права – М. Вольфа, Х. Коха, У. Магнуса, Винклера фон Моренфельса, Л. Раапе, Дж. Чешира, П. Норта и других.

**Научная новизна диссертационного исследования.** Диссертация считается первым диссертационным исследованием в отечественной науке международного частного права, в котором были использованы определения автора, данные таким понятиям, как «оговорка о публичном порядке», «взаимность», «императивная норма», «реторсия (ответственные ограничение)». В диссертации обосновывается всеобъемлющий характер явления оговорки о публичном порядке, определены виды оговорок о публичном порядке и пределы их реализации, и предусматривается процесс формирования института оговорки о публичном порядке в международном частном праве, применение позитивной и негативной концепции оговорки о публичном порядке. Определена позиция автора по правовой природе института оговорки о публичном порядке и его соотношению с категориями императивных норм, взаимности, реторсии. В диссертации предложены научные положения, которые доказывают научную новизну тематики исследования.

**На защиту выносятся следующие научные положения:**

1. Оговорка о публичном порядке считается одним из институтов международного частного права и состоит из комплекса мате-

риально-процессуальных правовых норм, направленных на защиту правовой системы государства, суверенности и безопасности, основ государственной структуры, интересов государства и общества и актов международного права, признанных Республикой Таджикистан, путем отказа в применении на своей территории иностранного права. Проанализировав нормативно-правовую базу РТ, мы пришли к выводу, что в законодательстве РТ институт оговорки о публичном порядке носит комплексный характер, имеет частноправовой и публично-правовой характер и рассматривается как норма баланса между частными и публичными интересами, выходящими за рамки одной области права и процессуальных вопросов, признания и исполнения решений иностранных судов, исполнения судебного назначения и др.

2. В рамках диссертации обосновывается, что явление оговорки о публичном порядке, как сложное явление, состоит из семи взаимосвязанных элементов: 1) основные положения отечественного коллизионного (национального) права; 2) основные принципы права; 3) основные принципы правового сознания и специфические черты правовой культуры; 4) защита интересов общества и государства, физических и юридических лиц государства; 5) территориальный характер; 6) основные права и свободы человека; 7) международные правовые акты, признанные государством и составляющие часть правовой системы.

3. В нормативно-правовых актах РТ оговорка о публичном порядке применяется в различных видах. В связи с этим, в целях обеспечения целостности в понимании этого правового феномена, следует руководствоваться институтом оговорки о публичном порядке.

4. Исследователем обосновывается, что при заключении суда о неприменении иностранного права по причине несоответствия публичному порядку РТ последствий иностранного права, он вправе применять соответствующую норму отечественного права, если будет установлено, что в урегулировании конкретного правоотношения возник правовой вакуум.

5. В рамках диссертации проводится анализ соотношений между явлением оговорки о публичном порядке и такими явлениями, как императивные нормы, использование взаимности и ретор-

сия. Различие между оговорками о публичном порядке и обязательными (императивными) нормами заключено в том, что оговорка о публичном порядке самостоятельно определяет условия и последствия своего осуществления, в то время как суть оговорки о публичном порядке состоит из основополагающих принципов суда этого государства и находится в противоречии с не согласованным с ним иностранным нормативом. В зависимости от механизма реализации, оговорка о публичном порядке является средством защиты от негативных последствий применения иностранного права, в то время как императивные нормы осуществляются вне зависимости от содержания иностранного права. В связи с этим, определяя правовую природу императивных норм, исследователь отмечает, что их следует описать как среднее между частным и публичным правом. Поэтому этот момент можно рассматривать и оценить, как признание норм частного права, как продолжение публично-правовой основы и наоборот, как норму публичного права, которая влияет на правовые и частные отношения.

Различие во взаимном использовании оговорки о публичном порядке выражается в следующих случаях: 1) использование взаимности не является обязательным правилом поведения, оно может иметь место только в отношениях между государствами; 2) использованию категории взаимности не присущ императивный характер, потому что каждое государство с учетом своей самостоятельности определяет, в какой сфере отношений, по каким вопросам и в каком объеме (пределах), при предоставлении права или осуществления определенных движений оно использует категорию взаимного использования; 3) использование категории взаимного использования не распространяется на всю сферу международно-частных отношений; 4) взаимность не обладает нормой (критерием) законодательства. Кажется, что по своей природе нормы внутреннего права по взаимности содержат заявление государства о предоставлении иностранным лицам определенных прав и льгот, а также волю государства по предоставлению другим государствам правовой помощи. Это означает, что нормы внутреннего права по взаимному использованию имеют международное направление, так как они предназначены для иностранных государств, и по своей природе они составляют совместные действия государства.

б. Обосновывается необходимость закрепления в ст. 235 ЭПК РТ оговорки о публичном порядке с дополнением, что поручение не подлежит исполнению, если оно противоречит публичному порядку РТ, особенно если это несовместимо с основными правами человека. Это связано с тем, что согласно Конституции РТ права и свободы человека, провозглашены высшей ценностью и, по сути, определяют смысл, содержание и применение законов.

**Теоретическое и практическое значение исследования.** Результаты диссертационного исследования могут стать в будущем основой для научного анализа института оговорки о публичном порядке, императивных норм, взаимности, реторсии. Они могут быть использованы в правоприменительной деятельности государственного органа для запрещения или ограничения осуществления иностранного права, установления содержания иностранного права, определения и устранения последствий применения иностранного права, в процессе совершенствования законодательства РТ в области международного частного права.

Результаты диссертационного исследования могут быть использованы в учебном процессе, в том числе при изучении учебных дисциплин международного частного права, гражданского права, семейного права, международного гражданского процессуального права и других квалификационных предметов, а также в ходе написания диссертационных, магистерских, дипломных работ, совершенствования процесса юридического образования, в целях подготовки высококвалифицированных юридических кадров и повышения уровня правовых знаний сотрудников Министерства иностранных дел, судебных органов и нотариусов.

**Апробация результатов исследования.** Диссертация подготовлена на кафедре международного права юридического факультета Таджикского национального университета, несколько раз была обсуждена и рекомендована для защиты. Практическое утверждение результатов диссертации было проведено поэтапно, с учетом исследований поставленных вопросов за период 2016-2019 годов. По результатам проведенного исследования было опубликовано 6 научных статей, в том числе 3 статьи опубликованы в рецензируемых журналах Высшей аттестационной комиссии при Президенте РТ.

Результаты проведенного исследования были опубликованы на следующих международных и республиканских конференциях в форме докладов: республиканские конференции «Развитие международного публичного и частного права за 25 лет независимости РТ» на тему: «Вопросы оговорки о публичном порядке в международном частном праве» (г. Душанбе, 6 мая 2016 года); «Роль молодежи в развитии правовой жизни» (г. Душанбе, 19 мая 2017 года); международные конференции: «Роль Президента РТ, основателя национального мира и согласия - Лидера нации, уважаемого Эмомали Рахмона в укреплении национального единства в честь «20-летия Национального Единства» (Душанбе, 15-16 июня 2017 года); «Роль международных правовых актов в деле укрепления прав человека» (Душанбе, 8 декабря 2017 года); «Развитие правовой науки в современных условиях: теория и практика» (Душанбе, 31 октября 2018 года); «Всеобщая декларация прав человека и современные процессы развития прав человека: трудности и перспективы» (г. Душанбе, 8 декабря 2018 года); круглый стол на тему: «Развитие правовой науки в РТ и в странах Содружества Независимых Государств в условиях ускорения глобализационных процессов, сотрудничества и расширения научно-культурного, информационного и правового пространства» (Душанбе, 25 июня 2018 года) и др. Также результаты исследования были представлены и отражены ежегодно на республиканских конференциях профессорско-преподавательского состава и работников ТНУ и научно-теоретических семинарах профессорско-преподавательского состава кафедры международного права ТНУ в докладах исследователя.

Тема диссертации была обсуждена и утверждена на заседании Ученого совета юридического факультета ТНУ (Протокол № 5 (15-16) от 27 января 2016 года).

**Личный вклад соискателя ученой степени.** Личный вклад автора диссертации подтверждается уровнем научной новизны диссертации, научными положениями, представляемыми для защиты, научными статьями, докладами на научно-теоретических семинарах, круглых столах и научно - практических конференциях.

**Структура и объем диссертации.** Структура диссертации определяется целями, задачами и логикой исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, семи параграфов и списка ис-



пользованной литературы. Объем диссертации составляет 145 страниц (за исключением списка литературы).

## **ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ**

Во **введении** обоснована актуальность темы диссертационного исследования, определены уровень ее исследования, объект, предмет, цель, задачи исследования, методологические и теоретические основы, нормативная база, научная новизна и научные положения, представляемые на защиту, теоретическое и практическое значение диссертации, а также предусмотрены апробация результатов исследования, личный вклад соискателя, структура и объем диссертации.

Первая глава диссертации – **«Юридическая природа института оговорки о публичном порядке в международном частном праве»** состоит из пяти параграфов.

В первом параграфе первой главы – **«Формирование института оговорки о публичном порядке в международном частном праве»** отмечается, что в науке международного частного права возникновение феномена оговорки о публичном порядке относится к разным векам нашей эры: II, III, XIV, XVII и XIX, однако автор считает, что возникновение явления «оговорка о публичном порядке» в международном частном праве произошло гораздо раньше и относится ко времени возникновения государства в человеческом обществе. Следовательно, формирование явления «оговорка о публичном порядке», как средства защиты, происходило одновременно с появлением государства в человеческом обществе, с появлением международно-частных и судебных дискуссий с иностранными элементами. Вопрос формирования явления «оговорка о публичном порядке» в РТ связан с обретением государственной независимости, которое открыло новые возможности для физических и юридических лиц страны для участия в правовых и частных отношениях с иностранным элементом, что, в свою очередь, заложило основу для развития взаимоотношений во всех сферах общественной жизни, в том числе семейных отношений с участием иностранцев.

Даже если эти отношения в нормативных правовых актах стран регулируются по-разному и различаются в каждой стране по

национальным, религиозным и иным характеристикам, необходимо учитывать интересы субъектов, их правовой статус в государстве, гражданами которого они являются. Исходя из этого, одной из задач семейного законодательства РТ является защита от негативных последствий осуществления иностранного права путем его ограничения или исключения. Это положение предусматривается в статье 177 СК РТ, согласно которой «иностранное семейное право не используется в тех случаях, когда оно противоречит основам правопорядка (публичному порядку) РТ».

В законодательстве РТ понятие и нормативное содержание явления “оговорка о публичном порядке” не имеет места в международном частном праве, и его назначение объясняется в следующих случаях: а) ограничение действия национального коллизионного права; б) ограничение или исключение применения норм иностранного права; в) использование в качестве механизма защиты от неблагоприятных последствий реализации иностранного закона.

Во втором параграфе первой главы – **«Правовые основы института оговорки о публичном порядке в международном частном праве»** автор диссертации с учетом анализа научной литературы, законодательства и практики зарубежных стран классифицирует правовые основы явления оговорки о публичном порядке:

1) в большинстве стран правовой основой оговорки о публичном порядке является Гражданский кодекс, например, в Германии, Франции и др.;

2) в некоторых странах в качестве нормативной базы оговорки о публичном порядке выступает Закон или Кодекс “О международном частном праве и международном гражданском процессе”, например, в Бельгии, Турции, Румынии, Украине, Грузии, Тунисе и др.;

3) в отдельных странах правовой основой оговорки о публичном порядке являются комплексные нормативные правовые акты, Гражданский кодекс, Семейный кодекс, Гражданский процессуальный кодекс, Закон “О международном коммерческом арбитраже”, международные правовые акты, признанные государством. К таким странам относятся: Республика Таджикистан, Российская Федерация, Республика Узбекистан, Республика Казахстан и др.;

4) в странах, имеющих систему англосаксонского права, в том числе в США и Великобритании, правовой основой оговорки о публичном порядке считаются не нормативные правовые акты, а правоприменительная практика.

В законодательстве РТ институт оговорки о публичном порядке имеет комплексный, юридико-частный и юридико-массовый характер, выходящий за рамки одной отрасли права. Кроме того, это явление охватывает процессуальные вопросы, признание и исполнение решений иностранных судов, исполнение судебных и иных назначений, однако в законодательстве Республики Таджикистан не определяется окончательный перечень таких ценностей, через которые должно быть осуществлено предупреждение осуществления прав иностранного государства.

В третьем параграфе первой главы – **«Понятие и пределы применение оговорки о публичном порядке»** автор диссертации утверждает, что вопрос о правовой природе института оговорки о публичном порядке относится к множеству сложных и мало изученных явлений международного частного права. Это связано с тем, что коллизионные нормы разработаны таким образом, что по своей сути они могут выбрать право любого государства. В связи с этим, для того, чтобы избежать негативных последствий реализации иностранного права, избранного коллизионной нормой, применяется явление “оговорка о публичном порядке”.

Оговорка о публичном порядке является институтом международного частного права, который включает в себя совокупность материальных и процессуальных норм, направленных на защиту правовой системы государства, независимости и безопасности, основ государственной структуры, общественных и государственных интересов, актов международного права, признанных государством, для отказа от осуществления иностранного права на своей территории. В связи с этим феномен публичного порядка как комплексное явление состоит из семи взаимосвязанных элементов: 1) основные положения отечественного (национального) коллизионного права; 2) основные правовые принципы; 3) основные принципы правового сознания и специфические особенности правовой культуры; 4) защита интересов общества и государства, физических и юридических лиц этого государства; 5) территориальный характер; 6) основные

права и свободы человека; 7) международные правовые акты, признанные государством и составляющие составную часть правовой системы. При этом необходимо отметить, что наличие "оговорки о публичном порядке" в международном частном праве связано с коллизионным содержанием и специфическими особенностями реализации метода регулирования коллизионного права.

В четвертом параграфе первой главы – **«Соотношение оговорки о публичном порядке и императивных норм и других категорий (основы), ограничивающих либо исключаящих применение норм иностранного права при регулировании трансграничных частных отношений»** автор наравне с вопросом оговорки о публичном порядке рассматривает такие правовые категории, как императивные нормы, взаимность и ответные ограничения (реторсии), которые ограничивают или запрещают применение иностранного права. В связи с этим проводится различие, выраженное в следующих случаях:

а) оговорка о публичном порядке отличается от императивных норм в том, что императивные нормы не входят в понятие «публичный порядок» и закреплены по отдельным статьям законодательства (гражданского и семейного законодательства РТ), согласно которым законодательство признает их особыми критериями, а суд обязан при рассмотрении частноправовых отношений реализовать их с иностранным элементом. Публичный порядок же направлен не только на удовлетворение законных интересов физических и юридических лиц, но и в целом общества, государства, на соблюдение основных принципов права, этики и правовой культуры. В связи с этим оговорка о публичном порядке защищает не конкретные нормы, а ключевые вопросы, основополагающие принципы права, которые формируются на основе ценных идей в государстве. То есть их следует охарактеризовать как существующие среди частных и публичных прав;

б) в настоящее время взаимное использование отличается от «публичного порядка» следующими признаками: 1) не считается обязательным правилом поведения, оно может находиться во взаимоотношениях между государствами; 2) взаимному использованию не присущ обязательный (императивный) характер. Ибо каждое государство с учетом своего суверенитета самостоятельно определяет,

в какой сфере отношений, по каким вопросам и в каких объемах применять его при предоставлении права или направленности определенных действий; 3) взаимное использование не распространяется на всю сферу международно-частных отношений; 4) взаимное использование не обладает критерием законодательства. Кажется, что по своей природе нормы внутреннего права по взаимному использованию составляют государственную инициативу по предоставлению определенных прав или льгот иностранным гражданам, а также действия государства по оказанию правовой помощи другим государствам. Это означает, что нормы национального права по взаимному использованию имеют международное направление, поскольку они направлены к иностранным государствам и по своей природе остаются односторонними действиями государства;

в) независимо от того, что ответные ограничения (реторсии), как оговорка о публичном порядке, являются одной из основ ограничения или исключения осуществления иностранного права, однако они различаются по своим нижеследующим характеристикам:

- во-первых, по механизму реализации, если оговорка о публичном порядке осуществляется соответствующим правоприменительным органом, то ответные ограничения (реторсии) применяются Правительством РТ;

- во-вторых, явление оговорки о публичном порядке по сфере действия является наиболее широким понятием, и в отличие от ответных ограничений (реторсии) его осуществление не ограничивается только к субъективным правам физических и юридических лиц иностранного государства;

- в-третьих, целью реализации оговорки о публичном порядке является защита правовых основ государства, а ответные ограничения (реторсии) являются своего рода ответными принудительными мерами государства, целью которых является восстановление принципа взаимного использования в отношениях с соответствующим иностранным государством. Другими словами, ответные ограничения (реторсии) представляют собой специальные меры ограничения, которые государство использует как движение или действие реагирования на противоправные или недружественные действия иностранного государства. В связи с этим с помощью ответных ограничений (реторсии) осуществляется защита прав физических и юриди-

ческих лиц РТ, её внутреннего рынка от субъектов тех стран, которые применяли ограничения для субъектов РТ.

В пятом параграфе первой главы – «**Виды оговорок о публичном порядке**» отмечается, что в современной науке международного частного права различаются следующие виды публичного порядка: внутренний публичный порядок; международный публичный порядок; межнациональный публичный порядок; международный общеевропейский публичный порядок. Однако стоит отметить, что в правовой науке не имеет места четкое понимание и равноправное отношение к пропорциям и толкованию видов оговорок о публичном порядке.

Оговорка о публичном порядке осуществляется главным образом на территории определенной страны с учетом национальных, религиозных, нравственных, правовых особенностей и путем защиты интересов и публичного порядка от реализации иностранного права, разрешенного отечественными коллизионными нормами. В транснациональной оговорке о публичном порядке в международном частном праве должны пониматься основополагающие принципы и ценности международного сообщества, на основе которых устанавливаются сотрудничество и взаимоотношения государств в области отношений международного частного права, целью которых является отказ от любых противоречащих им норм или опыта. Транснациональная оговорка о публичном порядке, которая была разработана в середине XX века, отличается от оговорки о «международном публичном порядке», сформировавшейся в XIX веке, и от оговорки о внутреннем публичном порядке, сформировавшейся с возникновением государства. Ибо в этом случае речь идет не о правовой системе отдельного государства, а о принципах и фундаментальных ценностях, на которых основывается взаимодействие государств. Под оговоркой о публичном транснациональном или трансграничном порядке в международном частном праве понимаются основополагающие принципы и ценности международного сообщества, на основе которых устанавливаются партнерские отношения и взаимоотношения государств в области международных частноправовых отношений, и они отвергают любые противоречащие им нормы. Под оговоркой о публичном международном порядке, прежде всего, должны пониматься основные принципы международного

права, поскольку их целью является защита определенных международных ценностей, и обеспечение международного порядка зависит от их соблюдения и выполнения. Применение норм иностранного права не должно противоречить общепризнанным нормам и принципам международного права, исполнению международных обязательств и положениям системы международного права.

Оговорка о международном публичном общеевропейском порядке как о «региональном» типе оговорки о публичном порядке была сформулирована на основе культуры, понятий и правовых стандартов Европы, где на территории стран Европейского Союза были предоставлены свобода передвижения лиц, капитала и рабочей силы, единой валюты, единые противомонопольные правила и таможенное законодательство. Следует отметить, что оговорка о публичном международном общеевропейском порядке возникла, прежде всего, под влиянием Европейского суда, решение которого является обязательным для толкования и осуществления единых положений международных договоров европейских стран для реализации национальными судами. Положения публичного европейского порядка отражены в нормах Европейской Конвенции «О защите прав и основных свобод человека», Договора о создании Европейского Союза и других основополагающих документов. В частности, для формирования публичного европейского порядка основой стали Хартия Европейского Союза об основных правах, Римский Договор, Маастрихтский Договор от 1992 года, Амстердамский Договор от 1997 года, Лиссабонский Договор от 1992 года и др.

Вторая глава диссертации - **«Особенности применения оговорки о публичном порядке в отдельных сферах международного частного права»** состоит из двух параграфов.

В первом параграфе второй главы **«Применение оговорки о публичном порядке в гражданско-правовых и семейно-правовых отношениях с иностранным элементом»** диссертант анализирует гражданские правоотношения с иностранным элементом в двух контекстах – в широком и узком, обосновав свою приверженность к понятию «узком» и показывая его отличия от гражданских правоотношений. Исследователь характеризует «иностраный элемент» не только как обозначение качества субъекта правоотношений, но и как объект и юридический факт, и, что оно пред-

ставляет взаимоотношения международного частного права за пределами национальных частнопровых отношений. Понятие иностранного элемента в международном частном праве применяется только для определенной цели – для утверждения в законе той категории гражданских правоотношений, в отношении которых могут осуществляться не только национальные права, но и иностранные права. Особенность гражданских правоотношений с иностранным элементом тесно связана с границами, с деятельностью правоприменительных органов, с законом суда, с коллизионными нормативами, которые в совокупности включают эти отношения в регулирование предмета международного частного права.

Семейные отношения с иностранным элементом охватывают вопросы заключения и расторжения брака, признания недействительности брака, определения неимущественных и имущественных отношений между супругами, обязательства по алиментам, усыновления, отношения в сводной семье и другие отношения в области семейного права имеющими международный характер. Вопросы коллизионных семейных отношений с иностранным элементом связаны с законом суда, местным законом о заключении брака, гражданского закона супругов и другими, что в таком случае может способствовать осуществлению иностранного семейного права или, наоборот, оно может быть запрещено согласно явлению оговорки о публичном порядке. Если в отношении семейных отношений с иностранным элементом отсутствует “соответствующая” норма иностранного семейного права или такие семейные отношения с иностранным элементом не известны для законодательства РТ, тогда будет применяться законодательство Таджикистана. Например, расторжение однополых браков. В этом случае первоначально обращаются к иностранным правовым нормам, регулирующим эти отношения, и только в случае невозможности их осуществления применяется национальное законодательство. Например, в Швеции легализованы браки между лицами одного пола. В связи с этим может возникнуть ряд правовых проблем. Если в иностранном государстве не признаны такие браки, то может ли один из супругов стать наследником недвижимого имущества своего сожителя, находящегося в этом государстве? Вправе ли партнеры заключить такой брак в другой стране, в которой такие союзы не признаются? Естественно, в



последствиях таких союзов, с учетом их несоответствия с моральными и этическими правилами, будет признано противоречие публичному порядку. Совершенно ясно, что концепцию оговорки о публичном порядке в международном частном праве невозможно «создавать» на основе различия разных правовых систем. Такие положения закреплены в ст. 1197 ГК РТ и ст. 177 СК РТ.

Если браки не касаются наших граждан, то следует ли признавать их без каких-либо оговорок? Здесь делается вывод о том, что браки между иностранными гражданами подчиняются местному (национальному) закону, заключающему брак. То есть, если гражданин Марокко женился на французской и марокканской женщинах, а бракосочетание в Марокко признает полигамию, то нет оснований полагать, что в РТ обе эти женщины не должны признаваться его женами, потому что брак с ними был заключен в соответствии с условиями, установленными семейным законодательством Марокко, и отвечает всем требованиям. В этом случае реализация иностранных семейных прав не противоречит моральным и духовным ценностям народа РТ и многоженство иностранного гражданина, осуществляемого с соблюдением закона местной страны о заключении брака, в РТ признается. Таким образом, смешанные иностранные браки на территории РТ признаются, если коллизионный источник будет соблюден местным законом о заключении бракосочетания. И это, конечно, справедливо.

В РТ браки граждан РТ и браки между гражданами РТ с иностранными гражданами или лицами без гражданства, заключенные за пределами РТ с соблюдением законов этой страны, если барьеры для признания их условий в ч. 3 ст. 12 и ст. 14 СК РТ не были предусмотрены, они признаются действительным в РТ. То есть, независимо от национального закона, лицо (иностранец или гражданин или лицо без гражданства) не может заключить брак, если он, во-первых, зарегистрирован в другом браке; во-вторых, если заключающий брак является близким родственником (отец или мать с детьми, бабушки или дедушки с внуком), сводными братьями и сестрами (рожденные от одного отца или матери), ребенок дяди, тети или дяди с племянником или племянницей; в-третьих, с человеком, с которым они пили грудное молоко одной женщины; в-четвертых, с человеком, который не прошел обязательное медицинское обследование; в-пятых,

с усыновленным ребенком; в-шестых, суд признал его непригодным для действий из-за психической болезни или слабоумия; в-седьмых, суд ограничил способность его действия в связи со злоупотреблением спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами и прекурсорами или другими психоактивными веществами.

Отсутствие указанных обстоятельств, препятствующих заключению брака, является обязательным условием для признания в Таджикистане тех браков, которые за пределами его территории были заключены между гражданами РТ и иностранными гражданами или лицами без гражданства. В то же время, согласно ч. 2 ст. 41 СК РТ заключение брачного договора, где одна из сторон является иностранным гражданином или лицом без гражданства, является обязательным, и оно должно быть заключено до регистрации брака. Одновременно ч. 3 ст. 41 СК РТ гласит, что брачное соглашение заключается в письменной форме и должно быть подтверждено нотариусом. Несоблюдение данной процедуры влечет за собой недействительность договора. Как мы видим, содержание этих статей направлено на защиту наших граждан в случае заключения ими смешанных браков, при регистрации которых обычно происходят нарушения прав одного из супругов. В связи с этим соблюдение условий ст. 14 СК РТ может быть отнесено к основаниям правового порядка РТ, который формировался десятилетиями.

Второй параграф второй главы называется **«Оговорка о публичном порядке в международном гражданском процессе»**, и в нём автор диссертации утверждает, что международный гражданский процесс считается одним из основополагающих явлений международного частного права, охватывающим такие вопросы:

- 1) процессуальное положение иностранных физических и юридических лиц, иностранных государств, а также международных организаций;
- 2) подчиненность международного суда по гражданским и коммерческим делам;
- 3) исполнение решений иностранных судов и поручений иностранных судов.

В международном гражданском процессе широко используется явление оговорки о публичном порядке, которое представляет

собой средство защиты, доступное судам для защиты от норм или иностранных судебных решений и арбитражных решений. Их реализация и относительное признание и исполнение могут привести к последствиям, несовместимым с основополагающими социально-экономическими, правовыми, этическими и политическими стандартами и принципами страны суда. В такой ситуации оговорка о публичном порядке используется как механизм защиты, и при его применении суд должен учитывать непротиворечие содержания иностранной нормы с основополагающими принципами страны суда, а последствия осуществления неприемлемых норм - для страны суда.

В процессуальном законодательстве РТ установлено, что если применение иностранных прав, решений иностранных судов и арбитража в РТ причинит ущерб государственной независимости или угрожает безопасности РТ, или противоречит законодательству РТ, то становится основанием для их запрета. Так, в Гражданском процессуальном кодексе РТ (ч. 5 ст. 401) установлено, что: «Суд отказывает в принудительном исполнении решения судов иностранного государства, если исполнение решения может навредить независимости РТ или угрожать безопасности РТ, или противоречит публичному порядку в РТ». В таком же смысле в ст. 235 АК РТ установлено, что «поручения судов иностранных государств и компетентных органов иностранных государств не могут быть исполнены, если исполнение поручения противоречит менталитету и суверенитету РТ или угрожает его безопасности».

В **заключении** изложены основные результаты научного исследования, теоретические аспекты и со стороны автора диссертации изложен ряд предложений по совершенствованию законодательства. В **списке использованных источников и литературы** приведен перечень нормативных правовых актов и научных работ.

**Содержание и основная суть диссертации отражены в научных публикациях соискателя ученой степени**

**Научные статьи, опубликованные в рецензируемых журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Президенте Республики Таджикистан:**

3. Саломов, И.И. Понятие оговорки о публичном порядке в Республике Таджикистан / И.И. Саломов // Вестник Таджикского национального университета. Серия социально-экономических и общественных наук. – 2017. – № 2/7. – С. 224-227.

4. Саломов, И.И. История формирования института оговорки о публичном порядке в международном частном праве / И.И. Саломов // Вестник Таджикского национального университета. Серия социально-экономических и общественных наук. – 2017. – № 2/8. – С. 268-272.

3. Саломов, И.И. Виды оговорок о публичном порядке в Республике Таджикистан / И.И. Саломов // Вестник Таджикского национального университета. Серия социально-экономических и общественных наук. – 2017. – № 2/9. – С. 209-214.

#### **Научные статьи, опубликованные в других изданиях:**

7. Саломов, И.И. Институт оговорки о публичном порядке в международном частном праве / И.И. Саломов // Правовая жизнь. – 2016. – № 3 (15). – С. 75-82.

8. Саломов, И.И. Соотношение оговорки о публичном порядке и других категорий, ограничивающее применение норм иностранного права / И.И. Саломов // Правовая жизнь. – 2017. – № 3 (19). – С. 99-111.

9. Саломов, И.И. Масоили тавзеъот оид ба тартиботи оммаи дар нуқуқи байналмилалии хусусӣ / И.И. Саломов // Современное состояние тенденция развития законодательства Республики Таджикистан и стран СНГ. Материалы Четвертой Международной студенческой научной конференции, посвященной Году молодежи (Душанбе, 28 апреля 2017 г.) – Душанбе: РТСУ, 2017. – С. 373-374.

#### **АННОТАЦИЯ**

**к диссертации Саломова Исроиля Исмаатуллоевича на тему:  
«Проблемы института оговорки о публичном порядке в Республике Таджикистан»**

**Ключевые слова:** оговорка о публичном порядке, оговорка о национальном публичном порядке, оговорка о транснациональном публичном порядке, оговорка о международном публичном порядке,

оговорка об общеевропейском публичном порядке, обязательные нормы, взаимное использование, ответные ограничения, осуществление иностранного права.

Тема диссертации Саломова И.И. посвящена одной из актуальных проблем теории и практики международного частного права – институту оговорки о публичном порядке. Это исследование включает в себя широкий охват научных идей и заключений, в нем всесторонне анализируется институт оговорки о публичном порядке. Сформулированные автором новые научные понятия, рекомендации по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики являются одним из положительных аспектов данной диссертации.

Еще одно преимущество законченного исследования заключается в том, что оно опирается не только на имеющиеся теоретические и научные исследования, но и на опыт и достижения практики, особенно на судебную практику. Глубокие научные исследования, обосновывающие научные положения в связи с идеями и взглядами ведущих отечественных и зарубежных ученых, опираясь на судебную практику и т.д., дали возможность в полной мере рассмотреть тему научного исследования. Значимость настоящей диссертации заключается в том, что использование института оговорки о публичном порядке с целью ограничения действия национальных коллизионных норм, в целях исключения норм иностранного права в тех случаях, когда его осуществление открыто противоречит основам правопорядка, выступает в качестве механизма защиты от отрицательных последствий применения иностранного права, и с точки зрения науки международного частного права и совершенствования правового порядка и, тем самым, суверенитета, безопасности и менталитета Республики Таджикистан, является актуальной темой. Полученные результаты могут быть использованы также в учебно-методической работе вузов страны.

## **ФИШУРДА**

**ба диссертатсияи Саломов Исроил Исмаиловӣ дар мавзӯи  
«Проблемаҳои падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ  
дар Ҷумҳурии Тоҷикистон»**

**Калидвожаҳо:** қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ, қайду шарт дар бораи тартиби оммавии миллӣ, қайду шарт дар бораи тартиби оммавии фаромиллӣ, қайду шарт дар бораи тартиби оммавии байналмилалӣ, қайду шарт дар бораи тартиби оммавии умумиаврупой, меъёрҳои ҳатмӣ, истифодаи мутақобила, маҳдудиятҳои ҷавобӣ, татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ.

Мавзӯи диссертатсияи Саломов И.И. ба яке аз мушкилоти мубрами назария ва амалияи ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ-падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ бахшида шудааст. Таҳқиқоти мазкур фарогири андеша ва хулосаҳои илмӣ буда, дар он падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ ба таври комил мавриди таҳлил қарор дода шудааст. Пешниҳоди мафҳумҳои нави илмӣ, тавсияҳо бобати тақмили қонунгузорӣ ва амалияи ҳуқуктатбиқкунӣ, аз ҷумлаи ҷанбаҳои мусбати рисолаи мазкур ба ҳисоб мераванд.

Бартарияти дигари таҳқиқоти анҷомдодашуда дар он аст, ки он на танҳо бо таҳлилҳои назариявӣ ва илмии мавҷуда, балки таҷриба ва дастовардҳои амалия, махсусан амалияи судӣ тақия менамояд. Таҳлилҳои амиқи илмӣ, асосноксозии нуқтаҳои илмӣ бо ғояву афкори олимони варзидаи ватанӣ ва хориҷӣ, тақия ба амалияи судӣ ва ғайра имкон додаанд, ки мавзӯи таҳқиқоти илмӣ ба таври мукамал баррасӣ шавад. Аҳамияти диссертатсияи мазкур дар он аст, ки истифодаи падидаи қайду шарт дар бораи тартиби оммавӣ бо мақсади маҳдуд намудани амали меъёрҳои коллизии ватанӣ баҳри истисно намудани меъёрҳои ҳуқуқи хориҷӣ дар ҳолатҳои, ки татбиқи он ошкоро ба асосҳои тартиботи ҳуқуқӣ муҳолифат менамояд ва ба сифати механизми ҳимоя аз оқибатҳои манфии татбиқи ҳуқуқи хориҷӣ мебошад аз нигоҳи илми ҳуқуқи хусусии байналмилалӣ ва ба таҳким бахшидани тартиботи ҳуқуқӣ, истиқлолият, амният ва соҳибхитиёрии Ҷумҳурии Тоҷикистон мубрам мебошад. Натиҷаи таҳқиқот дар қорҳои таълимӣ-методии мактабҳои олии кишвар истифода мешавад.

## ANNOTATION

**to the thesis of Salomov Isroil Ismatulloevich on the topic “Problems of the Institute of the reservation of public order in the Republic of Tajikistan”**

**Keywords:** reservation on public order, reservation on national public order, reservation on transnational public order, reservation on international public order, reservation on European public order, mandatory rules, mutual use, reciprocal restrictions, the implementation of foreign law.

The theme of the thesis Salomov I.I. is devoted to one of the urgent problems of the theory and practice of private international law - the institute of the reservation on public order. This study includes the wide scope of scientific ideas and conclusions. It comprehensively analyzes the institution of the public order reservation. Formed by the author of new scientific concepts, recommendations for improving the legislation and law enforcement practice are one of the positive aspects of this dissertation.

Another advantage of the completed study is that it relies not only on the available theoretical and scientific research, but also on the experience and achievements of the practice, especially judicial practice. Profound scientific studies substantiating the scientific position with the ideas and views of leading domestic and foreign scientists, based on judicial practice, etc. given the opportunity to fully consider the topic of scientific research. The significance of this dissertation lies in the fact that the use of an institution of a public order reservation to limit the effect of national conflict rules, in order to exclude foreign law in cases where its implementation is open contradicts the fundamentals of the rule of law, acts as a defense mechanism against negative consequences of foreign law, and from the point of view of the science of private international law and the improvement of the legal order and thus, sovereignty, security and mentality of the Republic of Tajikistan is considered an actual topic. The results obtained can also be used in educational and methodical work of the universities of the country.

Подписано в печать \_\_.07.2019. Формат 60x841/16. Бумага офсетная.  
Печать офсетная. Гарнитура Times New Roman. Усл. печ. л. 4,25.  
Тираж 100 экз. Заказ №\_\_.

ООО “ЭР-граф”. 734036, г. Душанбе, ул. Р. Набиева, 218. Тел.: (+992  
37) 227-39-92. E-mail: rgraph.tj@gmail.com