

ДОНИШГОҲИ МИЛЛИИ ТОҶИКИСТОН  
ТАДЖИКСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ  
ФАКУЛТЕТИ ҲУҚУҚШИНОСӢ  
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

# ҲАЁТИ ҲУҚУҚӢ

## ПРАВОВАЯ ЖИЗНЬ

Октябр – декабри 2020, № 4 (32)  
Октябрь – декабрь 2020, № 4 (32)

Маҷаллаи илмӣ – иттилоотии «Ҳаёти ҳуқуқӣ» («Правовая жизнь») соли 2013 таъсис додашуда, дар Вазорати фарҳанги Ҷумҳурии Тоҷикистон (шаҳодатномаи № 163/МЧ – 97 аз 25 – уми октябри соли 2020) ва Маркази байналмилалӣ ISSN (ISSN 2307 – 5198) ба қайд гирифта шудааст.

Маҷалла ба Шохиси илмии тақризшавандаи Россия аъзо буда, ба Феҳристи маҷаллаҳои илмии тақризшавандаи Комиссияи олии аттестационии назди Вазорати илм ва таҳсилоти олии Россия ва ба Феҳристи маҷаллаҳои тақризшавандаи Комиссияи олии аттестационии назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ворид карда шудааст.

Научно – информационный журнал «Правовая жизнь» (Ҳаёти ҳуқуқӣ) создан в 2013 г. и перерегистрирован в Министерстве культуры Республики Таджикистан (свидетельство № 163/МЧ – 97 от 25.10.2020г.) и Международным центром ISSN (ISSN 2307 – 5198).

Журнал аккредитован в Российском индексе научного цитирования, включен в Перечень рецензируемых научных изданий Высшей аттестационной комиссии при Министерстве науки и высшего образования РФ и Перечень рецензируемых научных изданий Высшей аттестационной комиссии при Президенте Республики Таджикистан.

Душанбе - 2020

**Муассис:** Донишгоҳи миллии Тоҷикистон, факултети ҳуқуқшиносӣ  
**Учредитель:** Таджикский национальный университет, юридический факультет

**Сармуҳаррир:** Ш. К. Гаюров — доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
**Главный редактор:** Ш. К. Гаюров — доктор юридических наук, профессор

**Ҳайати таҳририя:**

Тоҳиров Ф.Т. — академики АМИТ, доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Маҳмудзода М.А. — академики АМИТ, доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Насриддинзода Э.С. — узви вобастаи АМИТ, доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Раҳмон Д.С. — доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Диноршоҳ А.М. — котиби масъул, доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Малко А.В. — доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор (Россия)  
Муртазозода Ҷ.С. — доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Шарофзода Р.Ш. — доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Сафарзода Б.А. — муовини сармуҳаррир, доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Шарипов Т.Ш. — доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор  
Золотухин А.В. — доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсент  
Рачабзода М.Н. — номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсент

**Редакционная коллегия:**

Тоҳиров Ф.Т. — академик НАНТ, доктор юридических наук, профессор  
Маҳмудзода М.А. — академик НАНТ, доктор юридических наук, профессор  
Насриддинзода Э.С. — член-корреспондент НАНТ, доктор юридических наук, профессор  
Раҳмон Д.С. — доктор юридических наук, профессор  
Диноршоҳ А.М. — ответственный секретарь, доктор юридических наук, профессор  
Малько А.В. — доктор юридических наук, профессор (Россия)  
Муртазозода Дж.С. — доктор юридических наук, профессор  
Шарофзода Р.Ш. — доктор юридических наук, профессор  
Сафарзода Б.А. — зам. главного редактора, доктор юридических наук, профессор  
Шарипов Т.Ш. — доктор юридических наук, профессор  
Золотухин А.В. — доктор юридических наук, доцент  
Раджабзода М.Н. — кандидат юридических наук, доцент

Шохиси обунавии маҷалла: **77735**  
Подписной индекс журнала: **77735**

Маҷалладар се моҳ як маротиба бо забонҳои тоҷикӣ ва русӣ чоп мегардад  
Журнал выходит один раз в три месяца на русском и таджикском языках

**Нишонии маҷалла:** 734025, Ҷумҳурии Тоҷикистон, ш. Душанбе, хиёбони Рудаки, 17  
**Адрес редакции:** 734025, Республика Таджикистан, г. Душанбе, проспект Рудаки, 17

Телефон ва дигар воситаҳои алоқа: (+992 37) 2 21 77 11, 2 24 65 03, [www.tnu.tj](http://www.tnu.tj),  
[www.law.tj](http://www.law.tj), [www.pravovayazhizn.tj](http://www.pravovayazhizn.tj), [tgnu@mail.tj](mailto:tgnu@mail.tj)

Телефоны и иные средства связи: (+992 37) 2 21 77 11, 2 24 65 03, [www.tnu.tj](http://www.tnu.tj), [www.law.tj](http://www.law.tj),  
[www.pravovayazhizn.tj](http://www.pravovayazhizn.tj), [tgnu@mail.tj](mailto:tgnu@mail.tj)

©Донишгоҳи миллии Тоҷикистон, 2020 © Ҳайати муаллифон, 2020  
©Таджикский национальный университет, 2020 © Коллектив авторов, 2020

**МУНДАРИҶА – СОДЕРЖАНИЕ**

**I. НАЗАРИЯ ВА ТАЪРИХИ ҲУҚУҚ ВА ДАВЛАТ; ТАЪРИХИ  
ТАЪЛИМОТ ОИД БА ҲУҚУҚ ВА ДАВЛАТ (ИХТИСОС: 12. 00. 01)**

**I. ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА; ИСТОРИЯ УЧЕНИЙ  
О ПРАВЕ И ГОСУДАРСТВЕ (СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: 12. 00. 01)**

<b>Бободжонзода И. Х., Кудратов М.А.</b>	О некоторых спорных институтах проекта Уголовного кодекса Республики Таджикистан: теория, законодательства и практика	<b>6</b>
<b>Куканов А. З.</b>	Развитие понятия «форма государства» в контексте новых научных подходов	<b>18</b>
<b>Миралиев И.Қ.</b>	Инкишофи ақидаҳо оид ба алоқамандии давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон	<b>24</b>
<b>Азиззода У.А., Бобохонов Ф.А.</b>	Ҳаёт ва саломатии инсон ҳамчун объекти ҳифзшаванда дар низомҳои таърихӣ-ҳуқуқии Тоҷикистон	<b>36</b>

**II. ҲУҚУҚИ КОНСТИТУТСИОНӢ, МУРОФИАИ СУДИИ КОНСТИ-  
ТУТСИОНӢ, ҲУҚУҚИ МУНИСИПАЛӢ (ИХТИСОС: 12. 00. 02)**

**II. КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО, КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУДЕБНЫЙ  
ПРОЦЕСС, МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО (СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: 12. 00. 02)**

<b>Диноршоев А.М., Кодиров Дж.Ш.</b>	Понятие и признаки местных исполнительных органов государственной власти	<b>48</b>
<b>Имомов А.И., Бойназарова Ш.С.</b>	Субъекты управомоченные решать вопросы гражданства в Республике Таджикистан	<b>54</b>
<b>Сулаймонзода М.С.</b>	Ниҳоди президентӣ дар давлатҳои па-сошӯравӣ	<b>61</b>
<b>Тохирова Н.А.</b>	Роль Национального банка Таджикистана в укреплении экономического суверенитета страны	<b>66</b>
<b>Якубова С.Н.</b>	Основные принципы законодательной деятельности Маджлиси Оли Республики Таджикистан	<b>79</b>
<b>Имомов Ҳ.Ш.</b>	Роҷеъ ба ҳуқуқу озодӣ ва уҳдадорӣҳои ҳизбҳои сиёсӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон	<b>83</b>

<b>Абдулахадзода С.А., Муродзода У.У.</b>	Свободные выборы: ключевой элемент демократии	<b>93</b>
<b>Махмудов И.Т.</b>	Асосҳои сохтори конституционӣ, ки зарурати иштироки прокурорро дар муҳофизати ҷиноятӣ тақозо менамоянд	<b>98</b>
<b>III. ҲУҚУҚИ ГРАЖДАНӢ; ҲУҚУҚИ СОҲИБКОРӢ; ҲУҚУҚИ ОИЛАВӢ; ҲУҚУҚИ БАЙНАЛМИЛАЛИИ ХУСУСӢ (ИХТИСОС: 12. 00. 03) III. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО; СЕМЕЙНОЕ ПРАВО; МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО (СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: 12. 00. 03)</b>		
<b>Раҳимзода М.З., Ғафурзода А.Д., Сангинов Д.Ш.</b>	Санади кодификатсионии рушдбахшандаи фаъолияти соҳибкорӣ ва иқтисоди кишвар	<b>112 126</b>
<b>Муртазозода Дж. С.</b>	Государственные корпорации	<b>126</b>
<b>Рахимов И.И.</b>	Облигации как один из видов ценных бумаг	<b>133</b>
<b>Азизов Ф.Х.</b>	Специфика и способы осуществления натуральных обязательств	<b>139</b>
<b>Азиз Х.М.</b>	Право на имя: теория и практика	<b>146</b>
<b>Курбонализода Н.Ш.</b>	Баъзе масъалаҳои қобилияти ҳуқуқдорӣ ноболиғон	<b>151</b>
<b>Соҳибзода М. М.</b>	Танзими ҳуқуқи баҳои замин дар Ҷумҳурии Тоҷикистон	<b>158</b>
<b>Каримзода Р.</b>	Ҷанбаҳои ҳуқуқи баамалбарорӣ фаъолияти фарҳангӣ	<b>168</b>
<b>Каримов Х.С.</b>	Табиати ҳуқуқи муомилоти граждании сарватҳои асъорӣ	<b>174</b>
<b>Бабаджанов Дж.Б.</b>	Эмбрион – объект или субъект гражданского права: проблемы теории и практики	<b>178</b>
<b>Исмоилова М.И.</b>	Понятие и общая характеристика смежных прав по законодательству Республики Таджики-	

	кистан	<b>189</b>
<b>Раҳимова Ф. М.</b>	Мафҳуми оила: ҷанбаҳои ҳуқуқӣ	<b>200</b>
<b>Кабутов Э.Д.</b>	Этапы организации и проведения торгов	<b>210</b>

**IV. ҲУҚУҚИ МАЪМУРӢ, МУРОФИАИ МАЪМУРӢ  
(ИХТИСОС: 12. 00. 14)**

**IV. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО, АДМИНИСТРАТИВНЫЙ  
ПРОЦЕСС (СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: 12. 00. 14)**

<b>Ибрагимов С.И.</b>	К вопросу о формирования судебно - административного права в Республике Таджикистан	<b>215</b>
<b>Алимов С.Ю., Авидзба Р.С.</b>	Административное принуждение за нарушение миграционного законодательства	<b>222</b>
<b>Соибов З.М.</b>	Ташаккули шаклҳои ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон	<b>229</b>
<b>Наимов Б. Ф.</b>	Конститутсия заминаи ташаккули падидаи низомии иҷозатдиҳӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон	<b>237</b>

**V. ТАҚРИЗҲОИ ВОРИДШУДА  
V. ПОСТУПИВЩИЕ РЕЦЕНЗИИ**

<b>Бабаджанов И. Х., Гаюров Ш. К., Тагайназаров Ш. Т.</b>	Русская философия права. Рецензия на монографию «Идея свободы. Право. Мораль (классическая и постклассическая философия права) / под ред С.И. Захарцева. – М.: Юрлитинформ, 2020. – 288 с.».	<b>247</b>
---	--	------------

**VI. БА ХОТИРАИ РАҶАБАЛӢ БОЙНАЗАРОВИЧ БОЗОРОВ  
VI. ПАМЯТИ РАДЖАБАЛИ БОЙНАЗАРОВИЧА БОЗОРОВА**

<b>Карагусов Ф.</b>	Памяти друга Раджаба Байназаровича Бозорова	<b>259</b>
---------------------	---	------------

**VII. ҚОИДАҲО БАРОИ МУАЛЛИФОН  
VII. ПРАВИЛА ДЛЯ АВТОРОВ**

**265**

**I. НАЗАРИЯ ВА ТАЪРИХИ ҲУҚУҚ ВА ДАВЛАТ; ТАЪРИХИ  
ТАЪЛИМОТ ОИД БА ҲУҚУҚ ВА ДАВЛАТ (ИХТИСОС: 12. 00. 01)**  
**I. ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА; ИСТОРИЯ  
УЧЕНИЙ О ПРАВЕ И ГОСУДАРСТВЕ (СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: 12. 00. 01)**

Бободжонзода И. Х.,\*

Кудратов М.А.\*

**О НЕКОТОРЫХ СПОРНЫХ ИНСТИТУТАХ ПРОЕКТА  
УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН:  
ТЕОРИЯ, ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ПРАКТИКА**

**Калидвожаҳо:** конститутсия, суди конститутсионӣ, кодекси ҷиноятӣ, ҳуқуқи ҷиноятӣ, санадҳои ҳуқуқи байналмилалӣ, ислоҳоти ҳуқуқӣ, ҷазои қатл, техникаи қонунгузорӣ, институтҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ.

**Ключевые слова:** конституция, конституционный суд, уголовный кодекс, уголовное право, международно-правовые акты, правовая реформа, смертный казнь, законодательная техника, институты уголовного права.

**Keywords:** constitution, constitutional court, criminal code, criminal law, international legal acts, legal reform, death penalty, legislative technique, institutions of criminal law.

**I. Введение**

Право в процессе трансформации, в котором Республика Таджикистан (далее - РТ) после приобретения государственной независимости находится, подтвержден постоянным изменениям. Правовая реформа в Таджикистане суть, которого заключалась в создании независимой национально-правовой системы, деидеологизации закона и создании правовой базы для новых институтов, стала первым шагом в этом процессе. Принятие 6 ноября 1994 г. Конституции РТ положил основу для реализации этой цели. Одно из важных задач того периода, который стоял перед законодателем, стало реформирование уголовного законодательства и принятие нового Уголовного кодекса (далее - УК) РТ.

Стабильность общества, мирный порядок и функционирование государственных институтов в первые годы независимости зависели в значительной степени от продуманной уголовной политикой. Таким образом, 21

---

\*Главный научный сотрудник Института философии, политологии и права имени А.М. Баховаддинова НАНТ, доктор юридических наук, профессор. E-mail: bobojonov\_i@mail.ru

\*Доктор права, научный сотрудник кафедры публичного права факультета права Регенбургского университета, координатор Школы немецкого права при МГУ им. М.В. Ломоносова.

мая 1998 г. был принят первый в истории независимого Таджикистана УК РТ.

С того момента и до настоящего времени в УК РТ были внесены много изменений и дополнений, как в целях усовершенствования норм и институтов уголовного законодательства, так и в целях декриминализации и криминализации деяний. Одним из примеров воплощения принципа гуманизма уголовного законодательства может послужит внесение изменений и дополнений в УК РТ в 2004 г., на основе которого был принят Закон РТ от 15 июля 2004 г. № 45 "О приостановлении применение смертной казни". В соответствии с этим законом применение наказания в виде смертной казни в РТ за совершение преступлений, предусмотренных ст. 104 ч. 2, 138 ч. 3, 179 ч. 3, 398 и 399 УК РТ, а также исполнение смертной казни и других, связанных с ним правил, предусмотренных ст. 19, 21, 23, 25, 78, 100, 127, 129, 131, 133, 214-222 Кодекса исполнения уголовных наказаний РТ, с 30 апреля 2004 г. было приостановлено. Также было внесено изменений и дополнений в ст. 49 УК РТ, которым в случае совершения лицом преступлений, предусмотренных ст. 177, 178, 245 (за исключением пункта "а" ч. 4), 246 (за исключением пункта "а" ч. 3), 247 (за исключением пункта "в" ч. 3 и п. "а" ч. 4), 251, 253, 255 (за исключением п. "а" и "б" ч. 2), 256 (за исключением случаев, повлекших за собой смерть или причинения тяжкого вреда здоровью человека), 257 (за исключением п. "г" ч. 2 и п. "б" ч. 3), 258, 259, 259(1), 260, 263, 264, 265, 266, 268, 270, 271, 273 (за исключением п. "а" и "б" ч. 3), 274, 276, 277, 278, 285, 286, 287, 289 ч. 1 и 2, 295, 3401 и 388 ч. 1 и 2 настоящего Кодекса, если виновный до вынесения судебного приговора полностью возместит материальный ущерб, ему назначается наказание в виде штрафа или другое наказание, не связанное с лишением свободы, предусмотренное в санкциях перечисленных статей. В 2012 г. были исключены ст. 135 оскорбление и 136 клевета из УК РТ. Примером криминализации деяний может послужить дополнение в УК РТ ст. 143(1) пытки, а также ст. 153(1) невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий или иных выплат и т.п.

В целом действующий УК РТ выполнил те задачи, которые на данном отрезке истории независимого государства стояли перед обществом и государством. Однако, происходящие политические, экономические и социальные преобразования в обществе, а также появление новых угроз, новые методы и технологии совершения преступления и методы борьбы с ними требуют новых подходов их правового регулирования. Современный период развития человечества отмечен стремительным научно-техническим прогрессом, усложнением общественных процессов, резким ускорением социальной динамики, а также цифровизацией экономики и управления. Эти тенденции не обошли стороной и сферу девиантного, противоправного поведения. Появляются качественно новые общественно опасные вызовы и угрозы (например, киберпреступность, деяния, связанные с клонированием человека, изменением гено типа человека), трансформируются традиционные и давно известные проявления преступности, изменяется социальная

оценка деяний, запрещенных уголовным законом, что вынуждает законодателя пересматривать круг уголовно-наказуемых деяний, т.е. осуществлять криминализацию и декриминализацию.

В связи с этим было принято решение по подготовке и принятию нового УК РТ и была создана рабочая группа. Рабочая группа в целом завершила свою работу и подготовила проект нового УК РТ. Проект УК РТ, как по структуре, так и по содержанию качественно и количественно отличается от действующего УК РТ. В нем появились новые правовые понятия, новые институты и новые подходы по определению преступления и назначению наказания. В проекте УК РТ впервые появились новые подходы по законодательному регулированию исполнения международных обязательств РТ, т.е. "приоритет международных договоров, ратифицированных Республикой Таджикистан, перед Уголовным кодексом" (ч. 3 ст. 1 проекта), новая законодательная техника "разъяснение некоторых понятий, содержащихся в Уголовном кодексе" (ст. 3 проекта), новые понятия "уголовные правонарушения" (раздел II. Уголовное правонарушение. Гл. 3. Понятие уголовного правонарушения и его виды), „неоднократность уголовных правонарушений" (ст. 20 проекта), и новые институты как "уголовный проступок" (ч. 3 ст. 18 проекта). Особенная часть проекта дополнена новым разделом «Уголовные правонарушения против здоровья населения и нравственности» и разделом о "Медицинских уголовных правонарушениях" и т.п. Однако, несмотря на все эти достижения проекта в нем остались нерешенными и непонятными некоторые спорные и дискуссионные моменты, о чем нам бы хотелось выразить свое видение и решение этих проблем.

## **II. Приоритет международных договоров, ратифицированных РТ перед УК**

Ч. 3 ст. 10 Конституции РТ усматривает международные правовые акты, признанные Таджикистаном, составной частью правовой системы республики и в случае несоответствия законов РТ признанным международным правовым актам, дает приоритет нормам международных правовых актов. Если международный договор не подпадает под требования ст. 11 Закона РТ «О международных договорах Республики Таджикистан» от 23 июля 2016 г., международный договор может вступить в силу без ратификации его Маджлиси намояндагон Маджлиси Оли РТ.

Положения ч. 3. ст. 1 проекта УК РТ предусматривает приоритет международных договоров, ратифицированных РТ перед УК. Таким образом, проект УК РТ предусматривает непосредственное применение норм международных договоров в уголовном праве РТ. Если сравнить данное положение с первой частью этой же статьи проекта, согласно, которой "Уголовное законодательство Республики Таджикистан состоит из настоящего Уголовного кодекса. Иные законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат применению только после их включения в настоящий Кодекс", можно прийти к выводу, что данные положения статьи являются взаимоисключающими. Кроме того, из положения ст. 11 проекта исходить, что "единственным основанием уголовной ответственности явля-

ется совершение уголовного правонарушения, то есть деяния, содержащего все признаки состава преступления либо уголовного проступка, предусмотренного настоящим Кодексом".

Непосредственное применение положения ч. 3. ст. 1 проекта УК РТ касательно использования норм международных договоров, устанавливающие преступность и наказуемость деяния, в судебной практике РТ практически невозможно. Поводом этому служит Постановление Пленума Верховного Суда РТ от 18 ноября 2013 г. № 9 "О применении со стороны судов международно-правовые акты, признанные Таджикистаном". Данное постановление разъясняет, что нормы международных договоров, которые их устанавливают признаки конкретного преступного деяния не могут быть непосредственно применены со стороны суда, судьей и органов уголовного преследования РТ, пока они не будут внесены во внутригосударственном законодательстве, в данном случае имеется ввиду внесение в УК РТ.

Изложенное дает основания полагать, что механизм разрешения коллизии между уголовным законом и международным договором, имеющим силу для РТ, в проекте УК РТ теоретически не обоснован и его воплощение на практике является не возможным. Однако, в силу конституционного правила о приоритетном действии международной нормы, решение данного вопроса является необходимым и данное решение должно быть недвусмысленно указанным в проект УК РТ. Возможное решение данного вопроса стоит искать в действующем УК РТ, где предусмотрена возможность непосредственного действия на территории РТ международных норм уголовно-правового характера, если лицо, совершившее преступления имеет иммунитета от уголовной ответственности, предусмотренного в международном договоре (ст. 14. п. 4 УК РТ). Таким образом, международно-правовые нормы, предусматривающие признаки составов преступлений должны применяться в тех случаях, когда норма УК прямо устанавливает необходимость применения международного договора РТ.

### **III. "Неоднократность уголовных правонарушений" и "рецидив преступлений"**

Авторы проекта УК РТ регламентируя институт «Множественность преступлений», не учли неоднозначность и дискуссионный характер данного института в доктрине уголовного права стран СНГ. Если учесть, что данный институт заимствован авторами полностью из действующей УК Республики Казахстан, то считаем целесообразным при законодательной оформлении данного института учесть академическую дискуссию, а также опыт этих стран. Например, российский законодатель из-за ряд острых проблем, возникавших при квалификации множественности преступлений и назначении наказания за множественность преступлений и свидетельствовавших о нарушении принципа справедливости, исключил данный институт как одним из форм множественности преступлений.

Расширив содержание института совокупности преступлений российский законодатель сделал неоднократность частью совокупности преступлений. Некоторые соседние страны РТ, также исключили «Неоднократность преступлений» из уголовного законодательства.<sup>1</sup> Также в уголовно-правовой теории существует точка зрения о наличии только двух форм множественности: идеальной и реальной совокупности. При этом к реальной совокупности исследователи относят неоднократность, систематичность, преступный промысел и рецидив.

Это проблема была также предметом процесса в Конституционном суде (далее - КС) РФ. КС РФ в постановлении от 19 марта 2003 г. № 3-П подтвердил, что статьи УК РФ, предусматривающие ужесточение наказаний для лиц, которые неоднократно совершали преступления, не противоречат Конституции РФ.

С запросом в КС РФ обратились граждане, которые полагали, что нормы УК РФ, позволяющие усиливать наказание для тех, кто уже был судим, противоречат Конституции РФ. В частности, заявители считали, что ужесточение наказания при рецидиве преступлений противоречит ст. 19 Конституции РФ, гарантирующей равенство граждан, и ее ст. 50, запрещающей повторное осуждение за одно и то же преступление. По их мнению, лицо, отбывшее наказание, уже искупило свою вину.

КС РФ с этим не согласился. В указанном постановлении он отметил, что ужесточение наказания при рецидиве - это не повторное наказание за предыдущее преступление, а адекватная оценка общественной опасности деяния и лица его совершившего. Судьи указали, что как раз равное наказание для лиц, представляющих различную степень опасности, противоречило бы конституционным принципам справедливости и гуманизма<sup>2</sup>. Однако КС РФ в части второй пункта 1 постановления отметил, что этим не исключается право федерального законодателя - при соблюдении закрепленных Конституцией РФ гарантий личности в ее публично-правовых отношениях с государством - установить иное регулирование судимости, неоднократности и рецидива преступлений и их уголовно-правовых последствий.

Не согласившимся с постановлением КС РФ два судьи этого суда (А.Л. Кононов и Н.В. Витрук)<sup>3</sup> выразили особое мнение. В своем особом мнении они выражали свое категорическое несогласие с утверждениями, содержащимися в абзаце первом п. 1 резолютивной части Постановления КС РФ по данному делу. Они полагают, что КС РФ, оставляя поставленные заявителями вопросы о конституционности уголовно-правовых институтов судимо-

<sup>1</sup>В 2007 г. из УК Кыргызской Республики 1997 г. также была исключена ст. 14 «Неоднократность преступлений».

<sup>2</sup>Дядюн В.К. Учет принципов справедливости и гуманизма при назначении наказания за рецидив преступлений. // Журнал российского права. - 2011. - № 7. - С. 58-59.

<sup>3</sup>[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_41474/95e41138a15439047c245bddfafbd478b51f5e09/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_41474/95e41138a15439047c245bddfafbd478b51f5e09/) (дата обращения 26.12.2020); [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_41474/92d969e26a4326c5d02fa79b8f9cf4994ee5633b/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_41474/92d969e26a4326c5d02fa79b8f9cf4994ee5633b/) (дата обращения: 26.12.2020г.).

сти, неоднократности и рецидива на усмотрение законодателя, не нашел достаточно внятной и убедительной аргументации, опирался на противоречивые концепции и некоторые одиозные представления советской уголовной доктрины, в то время как содержание конституционных и общеправовых принципов, непосредственно опровергающих выводы КС РФ, осталось нераскрытым и не востребуемым.

По их мнению, всякая добавка к назначенному наказанию тем более невозможна после его отбытия, даже если последующее поведение лица обнаружит недостаточность его воздействия и ошибочность первоначальной судебной оценки. Преступник уже расплатился с обществом за "прошлое". Принцип "non bis in idem" предполагает идею искупления вины. Уголовно-правовой упрек со стороны государства не может продолжаться сколь угодно длительное время, он погашается освобождением от наказания или его отбытием и не может быть возобновлен.

Концепция искупления вины имеет безусловно как теологическое (искупление греха), так и моральное обоснование: претерпевание страданий, адекватных принесенному злу, исчерпывает моральный упрек и погашает моральный долг. Право как минимум морали не может требовать большего. Презумпция искупления вины как правовая категория, лежащая в основе принципа "non bis in idem" и более широкого понятия справедливости (справедливой ответственности и наказания), уже давно признана в зарубежной и отчасти в отечественной правовой теории.

Презумпция искупления вины имеет несомненную связь с презумпцией невиновности (добросовестности, добропорядочности), и в этом смысле лицо, претерпевшее определенное ему приговором уголовное наказание, отбывшее полностью назначенный срок и тем самым исчерпавшее уголовно-правовой упрек (противоправность, обязанность, виновность), презюмируется в дальнейшем как лицо невиновное. Оно не может нести какие-либо ограничения прав и свобод на основании прошлого преступления, сам факт которого не является доказательством, поводом или основанием для уголовно-правовой оценки последующего поведения<sup>1</sup>.

Нельзя согласиться с характеристикой судимости ("прежней судимости") как фактора, определяющего повышенную общественную опасность с лица, отбывшего наказание (степень такой опасности презюмируется в зависимости от характера ранее совершенного преступления), и совершенного им нового преступления (при условии включения судимости в качестве квалифицирующего признака преступления). Лицо не может нести бремя дополнительных ограничений прав и свобод в результате того, что оно отбыло наказание за совершенное преступление, равно как предыдущее преступление, уже погашенное отбытием наказания за него, не может влиять на уго-

---

<sup>1</sup> Особое мнение Кононов А.Л. [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_41474/95e41138a15439047c245bddfafbd478b51f5e09/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_41474/95e41138a15439047c245bddfafbd478b51f5e09/) (дата обращения: 26.12.2020г.).

ловно-правовую оценку последующего неправомерного поведения, характер и степень его общественной опасности.

Включение судимости лица в качестве квалифицирующего признака преступления, а также использование судимости при квалификации преступления как рецидива и при определении меры наказания за новое преступление может порождать ситуации, когда одно и то же обстоятельство (отбытое наказание за совершенное преступление) учитывается дважды, а то и трижды, если иметь в виду буквальный смысл положения УК РФ о том, что судимость "учитывается при рецидиве преступлений и при назначении наказания". Следовательно, предусматривая судимость как специфическое уголовно-правовое явление и как институт уголовного права, УК РФ вступает в противоречие с общеправовым принципом "non bis in idem", закрепленным в ст. 50 (ч. 1) Конституции РФ, и с положениями, содержащимися в п. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах и в ст. 4 Протокола № 7 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Наличие судимости является обстоятельством, относящимся к личности, и само по себе не образует ни большей вины, ни большей степени общественной опасности преступления, тем более что наказание за предыдущее преступление полностью отбыто и упрек перед государством исчерпан. Мы полагаем, что наличие судимости как относящимся к личности, можно учитывать только при определении исправительных колоний предусмотренных ч. 5 ст. 58 УК РФ.

Таким образом, из проекта УК РФ исключить институты "неоднократность правонарушений" и "рецидив преступлений", как противоречащими нормам Конституции РФ и общеправовыми принципами международно-правовых актов.

#### **IV. Законодательная регламентация иных институтов, прилегающие к уголовному праву**

В-третьих, в проекте УК РФ включены несколько институтов, которые по своему смыслу и содержанию чужды уголовному законодательству. К этих институтов относятся: 1). "Выдача лиц, совершивших уголовное правонарушений" (ст. 17 проекта); 2). "Освобождение от наказания", (гл. 12. проекта); 3) "Амнистия. Помилование. Судимость. Реабилитация" (гл. 13. проекта).

1). Институт выдачи лиц, совершивших преступление, по своему историческому происхождению, исходит, прежде всего из политической целесообразности, приобретшей только в дальнейшем юридический характер. На каждом этапе своего развития институт выдачи наполнялся содержанием соответствующего исторического периода, приобретая присущие ему особенности. Зародившись как средство по обеспечению права собственности феодала на зависимых людей (институт возврата хозяину бежавшей или украденной челяди, холопов, рабов), со временем он трансформируется уже в институт возврата лиц, совершивших преступления против

собственности (татей и разбойников), т.е. все с той же целью - обеспечение прав собственника. В дальнейшем, под влиянием стран Западной Европы и в связи с отменой крепостного права, в РФ институт выдачи преступников окончательно отделяется от права собственности, приобретая яркую политическую окраску, где служит уже формой преследования политических противников. Лишь после Второй мировой войны приходит осознание необходимости сотрудничества российского государства с другими странами в борьбе с преступностью, все более приобретающей трансграничный характер. С этих пор экстрадиция приобретает привычные нам сегодня очертания.<sup>1</sup>

Из положения ст. 2 проекта УК РТ вытекает, что задача УК РТ заключается, во-первых, в охране перечисленных объектов указанных в ч. 1 ст. 2 и во-вторых, УК устанавливает основания и принципы уголовной ответственности, а также какие деяния являются уголовными правонарушениями и устанавливает наказание. Как видно других задач УК не предусмотрено, тем более задача преступника. Кроме того этот институт подробно регулирован в гл. 49. Уголовно-процессуального кодекса (далее - УПК) РТ "Выдача лица для привлечения к уголовной ответственности или для исполнения приговора" в восьми статьях и можно было добавить еще одну статью в этом Кодексе или принять отдельный закон об этом институте.

2). Институт освобождение от наказания, хотя из содержания гл. 12 проекта видно, что этот институт на самом деле должен называться "освобождение от отбывания наказания", потому что в этой главе проекта речь идет только об освобождение от отбывания наказания. Институту освобождения от отбывания наказания следует относить: Условное неприменение наказания (ст. 74 УК РТ); условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 83, 96 УК РТ); отсрочку отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 85 УК РТ); освобождение от отбывания наказания в связи с болезнью (ст. 86 УК РТ); освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 88 УК РФ); освобождение от отбывания наказания по амнистии (ст. 89 УК РТ); освобождение от отбывания наказания на основе помилования (ст. 90 УК РТ); освобождение, осуществляемое в порядке ст. 106 УК РТ.

Институт условно-досрочного освобождения представляет собой одну из форм прекращения отбывания наказания и является акцией правосудия и государственного поощрения, мерой положительной общественно-политической, нравственной и юридической оценки, позитивных изменений в поведении осужденного, происшедших в нем в период отбывания наказа-

---

<sup>1</sup> Джигирь А.И. Проблемы уголовно-правового регулирования института экстрадиции в до-революционном законодательстве России вт. пол. XIX - нач. XX вв. / А.И. Джигирь // Актуальные проблемы права: теория и практика.// Сб. науч. работ юридического факультета. - Краснодар: КубГУ, 2006. Вып. 5. - С. 188-191.

ния. Поэтому этот институт должен быть помещен в гл. 21. Освобождение от отбывания наказания. Помощь осужденным, освобождаемым от отбывания наказания и контроль за ними, раздела VIII. Освобождение от отбывания наказания. Помощь осужденным, освобождаемым от отбывания наказания и контроль за ними, Кодекса исполнений уголовных наказаний РТ и более подробно раскрыть суть и содержание данного института. Тем более, что все вопросы с освобождением от отбывания наказания решаются через администрации учреждений системы уголовных наказаний.

Одним из задач Кодекса исполнений уголовных наказаний РТ является порядок освобождения от наказания (ст. 3), а таких задач в проекте УК не предусмотрено (ст. 2 проекта). Рассматриваемый институт основан на принципе гуманизма, из которого следует, что нет необходимости продолжать исполнение назначенного наказания, если в конкретном случае его цели достигнуты досрочно. Помимо этого, условно-досрочное освобождение от наказания играет важную роль в перевоспитании и исправлении осужденных, а также в поддержании порядка в пенитенциарных учреждениях.

Кроме того этот институт более подробно регулирован в гл. 41 УПК РТ. Поэтому, также нет в необходимости рассмотреть одно и те же вопросы в три Кодекса между собой связанных.

3) Институты "Амнистия. Помилование. Судимость. Реабилитация" (гл. 13 проекта). В системе законодательства РТ до сих пор нет единого акта, регулирующего применение амнистии и помилование, не определено понятие «амнистии» и «помилование», не разработаны нормы, содержащие признаки, которым должны соответствовать категории преступлений и группы преступников, освобождаемых по амнистии и помилование. Все это требует от законодателя всесторонней проработки положений амнистии и помилование, глубокого изучения факторов, влияющих на возможность их применения к конкретным категориям правонарушителей, определения перспектив развития данных правовых институтов.

На практике вызывает определенные трудности применение некоторых положений актов об амнистии. Анализ уголовных дел, прекращенных на основании актов об амнистии, показал, что недостатки в регламентации деятельности органов, осуществляющих применение амнистии, являются существенным препятствием на пути к успешному ее применению.

Сущность амнистии и помилование заключается в прощении государством лиц, совершивших преступление. Проанализировав амнистии последних лет, мы пришли к выводу, что они зачастую использовались для устранения определенных законодательных пробелов и неточностей либо были направлены на улучшение положения в пенитенциарных учреждениях и обстановку в обществе в целом. Однако, данные цели противоречат правовой сущности амнистии.

Поэтому акты об амнистии, на наш взгляд, должны издаваться только в ознаменование особо важных государственных событий, не должны иметь

широкий массовый характер и должны преследовать гуманную цель: прощение лиц, совершивших преступление, как акт доверия государства.

Изучив правовую природу амнистии и помилование, мы пришли к выводу, что институт амнистии и помилование не входят в какую-либо одну отрасль права. Они относятся к межотраслевым образованиям, является подинститутом института государственного прощения и распространяется на те отрасли права, в сфере которых возможно ее осуществление.

Кроме того, давно созрела необходимость в принятии Закона РТ «Об амнистии и помилование», в котором необходимо предусмотреть процедуру принятия акта об амнистии и помиловании, порядок их применения, круг субъектов, осуществляющих амнистию, а также порядок внесения в акт об амнистии изменений и дополнений.

При разработке такого закона необходимо также учесть и взвешивать конкурирующие конституционные ценности и, исходя из обеспечения их баланса, не допускать, чтобы права других лиц были поставлены под угрозу нарушения. Кроме того, недопустимо создание с помощью амнистии и помилования условия для освобождения от уголовной ответственности тех лиц, которые участвуют в принятии решения об объявлении амнистии и помилование, условия амнистии не могут формулироваться таким образом, чтобы ими допускалось произвольное ее применение, не должны издаваться акты, изменяющие условия объявленной амнистии в худшую для амнистируемых лиц сторону. Грамотно разработанный закон об амнистии и помилование будет способствовать дальнейшему совершенствованию института амнистии.

Институт реабилитации является одним из определяющих направлений процессуальной деятельности, служит назначением, задачей (целью) уголовного судопроизводства, а не уголовного законодательства.

Законодатель выделяет два направления уголовно-процессуальной деятельности, в которых подчеркивается не только карательная, но и правозащитная сущность данной деятельности и отмечается, что уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию. Характеризуя нормы института реабилитации через призму уголовно-процессуальных норм, необходимо отметить ответственность государства, выражающуюся не столько в принуждении, сколько в способности к собственному покаянию в виде возмещения вреда, причиненного гражданину в результате уголовного преследования, в полном объеме, независимо от вины органов дознания, дознавателя, следователя, прокурора и суда (гл. 47 УПК РТ). Рассмотрение данного вопроса в пределах одной главе Кодекса, по нашему мнению недостаточно и необходимо принять отдельный закон о реабилитации и более подробно регулировать права лиц незаконно привлечен-

ных и осужденных, порядок их реабилитации и круг лиц имеющих к реабилитации.

Судимость означает определенные правовые последствия отбытия наказания за совершенное преступление. Лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Из правовой природы института судимости вытекает, что это институт уголовно-процессуального права, а не уголовного права. Институт судимости возникает после того как завершается цель и задача уголовного законодательства. Таким образом, судимость связана с определенными ограничениями правового статуса лица, совершившего преступление. Судимость влечет для лица не только уголовно-правовые, но и уголовно-исполнительные и общеправовые последствия (в области конституционных, административных, трудовых, гражданских и иных прав граждан). Для того чтобы понять сущность этого правового института, необходимо иметь в виду, что вступление в законную силу обвинительного приговора, в соответствии с которым осужденному назначено наказание, порождает спектр последствий, в том числе - юридических. При этом, в зависимости от значимости того или иного аспекта судимости ее определяют и как факт осуждения, и как правовое положение, правовое состояние. Поэтому институт судимости нуждается в более подробной правовой регламентации, возможно, в самостоятельном законе, в котором были бы отражены все правовые последствия, связанные с судимостью.

Таким образом, завершая короткий обзор некоторых спорных и дискуссионных проблем проекта УК РТ, хотели отметить, что в дальнейшем будем готовить другие предложения по совершенствованию отдельных институтов как общей, так и особенной части проекта этого закона.

#### Литература:

1. Джигирь А.И. Проблемы уголовно-правового регулирования института экстрадиции в дореволюционном законодательстве России вт. пол. XIX - нач. XX вв. / А.И. Джигирь // Актуальные проблемы права: теория и практика.// Сб. науч. работ юридического факультета. - Краснодар: КубГУ, 2006.- Вып. 5. - С. 188-191.
2. Дядюн В.К. Учет принципов справедливости и гуманизма при назначении наказания за рецидив преступлений.// Журнал российского права. - 2011. -№ 7.- С. 58-59.
3. Особое мнение Витрук Н.В. [http:// www. consultant. ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_41474/97d279ed6957b1e62f87b41953afdbf21d113561/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_41474/97d279ed6957b1e62f87b41953afdbf21d113561/) (дата обращения: 26.12. 2020г.).
4. Особое мнение Кононов А.Л. [http://www. consultant. ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_41474/95e41138a15439047c245bddfafbd478b51f5e09/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_41474/95e41138a15439047c245bddfafbd478b51f5e09/) (дата обращения: 26.12.2020г.).

**Бобочонзода И.Х.,  
Кудратов М.А.**

**Фишурда**

**Баъзе институтҳои баҳсноки лоиҳаи Кодекси ҷиноятӣ Ҷумҳурии  
Тоҷикистон: назария, қонунгузорӣ ва амалия**

Дар мақола оид ба лоиҳаи нави КҶ ҚТ сухан меравад. Муаллифон қайд мекунанд, ки дар маҷмӯъ КҶ амалкунанда вазифаҳоеро иҷро кардааст, ки ҷомеа ва давлат дар ин давраи таърихӣ дар назди онҳо истодаанд. Аммо тағйиротҳои сиёсӣ, иқтисодӣ ва иҷтимоӣ дар ҷомеа, инчунин пайдоиши таҳдидҳои нав, усулҳо ва технологияҳои нави содир кардани ҷиноятҳо ва усулҳои мубориза бо онҳо муносибати навро ба танзими ҳуқуқи онҳо тақозо мекунанд. Ҳамаи ин ба таҳияи лоиҳаи нави КҶ ҚТ таъсир расонид. Муаллифон изҳор мекунанд, ки лоиҳаи КҶ ҚТ ҳам аз ҷиҳати сохт ва ҳам аз ҷиҳати сифатӣ ва миқдорӣ аз КҶ ҷорӣ ҷумҳурӣ фарқ мекунанд. Он дорои мафҳумҳои нави ҳуқуқӣ, институтҳои нав ва равишҳои нав дар таърифи ҷиноят ва таъини ҷазо мебошад. Ба ақидаи онҳо, сарфи назар аз ҳама дастовардҳои лоиҳа, баъзе нуқтаҳои баҳснок ва ҳалношуда ва нофаҳмо монданд, ки муаллифон ҳангоми омӯзиши баъзе институтҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ ба қабули биниш ва тасмими худ диққати махсус доданд.

**Бободжонзода И.Х.,  
Кудратов М.А.**

**Аннотация**

**О некоторых спорных институтах проекта Уголовного кодекса Респуб-  
лики Таджикистан: теория, законодательства и практика**

В статье речь идет о новом проекте УК РТ. Авторы отмечают, что в целом действующий УК РТ выполнил те задачи, которые на данном отрезке истории независимого государства стояли перед обществом и государством. Однако, происходящие политические, экономические и социальные преобразования в обществе, а также появление новых угроз, новые методы и технологии совершения преступления и методы борьбы с ними требуют новых подходов уголовно - правового регулирования. Все это способствовало подготовке нового проекта УК РТ. Авторы констатируют, что проект УК РТ, как по структуре, так и по содержанию качественно и количественно отличается от действующего УК РТ. В нем появились новые правовые понятия, новые институты и новые подходы в определении преступления и назначение наказания. По их мнению, несмотря на все достижения проекта, в нем остались нерешенными и непонятными некоторые спорные и дискуссионные моменты, на что авторы, при исследовании некоторых институтов уголовного права обратили особое внимание, сделав свои выводы и предложения.

**Bobojonzoda I.H. Kudratov M.**

**The summary**

**On some disputed institutions of the draft Criminal code of the Republic of Tajikistan: theory, legislation and practice**

The article deals with a new draft of the Criminal Code of the Republic of Tajikistan. The authors note that, on the whole, the virgin Criminal Code of the Republic of Tatarstan has fulfilled the tasks that society and the state faced in this segment of the history of an independent state. However, the ongoing political, economic and social transformations in society, as well as the emergence of new threats, new methods and technologies of committing crimes and methods of combating them require new approaches to their legal regulation. All this contributed to the preparation of a new draft of the Criminal Code of the Republic of Tatarstan. The authors state that the draft of the Criminal Code of the Republic of Tatarstan, both in structure and content, is qualitatively and quantitatively different from the current Criminal Code of the Republic of Tatarstan. It has new legal concepts, new institutions and new approaches to the definition of crime and the appointment of punishment. In their opinion, despite all the achievements of the project, some controversial and debatable points remained unresolved and incomprehensible, to which the authors, when studying some institutions of criminal law, paid special attention to making their vision and decision.

**Куканов А. З.\***

**РАЗВИТИЕ ПОНЯТИЯ «ФОРМА ГОСУДАРСТВА»  
В КОНТЕКСТЕ НОВЫХ НАУЧНЫХ ПОДХОДОВ**

**Калидвожаҳо:** шакли давлат, аристократия, полиция, демократия, олигархия, шакли соҳти давлатӣ, монархия, ҷумхурӣ, давлат.

**Ключевые слова:** форма государства, аристократия, полиция, демократия, олигархия, форма государственного устройства, монархия, республика, государства.

**Keywords:** form of state, aristocracy, polity, democracy, oligarchy, form of state structure, monarchy, republic, states.

Вопрос о форме государства исследуется юридическими и политическими науками довольно длительное время. Еще Аристотель на основе анализа государственного управления в греческих государствах, сделал вывод о том, что имеют место различные формы государственного правления и устройства. Он считал, что существует шесть форм правления: демократия,

---

\* Кандидат юридических наук, доцент кафедры теории, истории права и государства юридического факультета ТНУ.

олигархия, тирания, аристократия, монархия и полития. В настоящее время в понятие формы государства вкладываются три аспекта проявления сущности и содержания государства: первый аспект-порядок образования высших органов власти, ее структура, т.е. организация высших органов власти, а также степень участия населения страны в их формировании; второй аспект - территориальное устройство государства, определенный порядок взаимоотношений между центральной, региональной и местной властью(соотношение государства как целого с его составными частями, способ его политического, национального и территориального деления); третий аспект - совокупность приемов и способов осуществления государственной власти(режим осуществления власти)<sup>1</sup>.

В современное время вопрос о форме государства становится все более важным. Форма государства должна обеспечивать различным социальным слоям общества возможность активно участвовать в управлении страной, создавать условия для раскрытия творческих способностей народа. По мере утверждения государственного суверенитета Таджикистана, разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную значение формы государства возрастает. Действительно, правовое выражение принципов организации государства имеет огромное практическое значение, ибо структура (форма правления и форма государственного устройства) и методы осуществления государственной власти (политический режим) юридически закрепляются в Конституции. В настоящее время под формой государства чаще всего понимают организацию государственной власти, ее устройство, способы реализации власти. Во-первых, это определенный порядок образования и организации высших органов государственной власти и управления. Во-вторых, это способ территориального устройства государства, определенный порядок взаимоотношений центральной, региональной и местной властей. В третьих, это приемы и методы осуществления политической власти.

В юридической литературе на сегодняшний день достаточно подробно исследован вышеуказанный подход к понятию формы государства. Однако единого понимания формы государства мы не находим. Сложилось «формальное» согласие среди ученых-юристов, объясняющих форму государства в единстве трех элементов.

Вот несколько точек зрения. Сторонники одного направления, являющегося доминирующим к государствоведению (В.С.Петров, Г.А.Манов, Б.А.Стародубский, В.Е.Чиркин, Т.Лангер, Е.Ковальски, А.Лопатка и др), исходят из того, что понятие формы государства составляют: форма правления, форма государственного устройства и политический режим. Сторонники другого направления утверждают, что форма государства должна рас-

---

<sup>1</sup> Радько Т.Н.Теория государства и права.- М., 2015.- С.432.

сма́триваться в узком и широком смысле<sup>1</sup>. Этот взгляд выражен, в частности, А.И.Денисовым, который писал: «Под формой государства понимается в широком смысле образ правления и государственного устройства, а в узком смысле - только форма правления»<sup>2</sup>.

Высказано также предложение включить в число указанных элементов и «политическую динамику». Ф.М.Бурлацкий, высказывая свое отношение к понятию политического режима при анализе социальной структуры, позволяет продвинуть научное представление о политической организации общества. Что же касается политического режима, то выводы И.Д.Левина о включении в форму государства данного элемента, определялись классовым приоритетом<sup>3</sup>. Это объясняется тем, что автор исходил из анализа сталинского понимания проведения политики государственного строительства, где сложилась особая разновидность авторитарно-бюрократического управления от имени народа, но с полным игнорированием его воли и механизмов ее действительного выявления.

Воспринятое общей теорией государства и права понятие политического режима применяется в ограниченном толковании как один из элементов формы государства. При этом политический режим сводится к совокупности приемов и методов осуществления государственной власти, определенным структурным особенностям собственно государственного аппарата. Как мы уже отметили выше, в теоретическом осмыслении государства особое место занимает форма правления, поскольку именно она определяет, кто и как осуществляет государственную власть в государственно-организованном обществе. Уже Аристотель вслед за Платоном, столкнувшись с самыми разными формами организации и осуществления государственной власти в древнем мире, пытались разработать классификацию государств по критерию, кто и как правит в этих государствах, т.е. по критерию формы правления: республику, монархию, деспотию, положив в основу способы образования органов государства, их основные приемы осуществления государственной власти. Аристотель применил количественную и качественную оценки для определения разных форм правления. Но если во время таких мыслителей, как Аристотель, изучение сводилось главным образом к описанию разнообразных форм правления, то уже в XX в. в рамках марксистской теории политико-правовой мысли пытались определить форму правления в ее связи с типом государства (рассматриваемом весьма формационно), классовой структурой, экономическим базисом общества. Она определяла формы правления как внешнее выражение социально-классовой сущности, политического содержания данного государства, реальное соотношение классовых сил. По этой схеме республика возникла в результате

<sup>1</sup> Чиркин В.Е. Три ипостаси государства// Государство и право.-1993.-№8. – С. 21 – 22.

<sup>2</sup> Денисов А.И. Сущность и формы государства.- М., 1960.-С.13.

<sup>3</sup> Левин И.Д. Современная буржуазная наука государственного права.- М., 1960-С.355.

одного соотношения классовых сил, монархия - иного соотношения. Этим же соотношением объяснялась и возможность перехода от одной формы правления к другой без изменения классовой сущности государства. В настоящее время современные теория и история государства и права как науки, постепенно преодолевая методологический кризис, связанный с общим кризисом марксистской концепции общественного развития, могут предложить более глубокое и достаточно обоснованное понимание государства, как одной из характеристик устройства государства, дать более взвешенную классификацию, наметить более реальный прогноз их развития. Прежде всего, теория выделяет два основных устройства государственной власти, которые характеризуют содержание формы правления: монархию и республику. Различие между ними можно привести, указав на юридические и другие признаки, ему свойственные.

Исторически сложилось так, что сначала появились государства, тип которых, прежде всего, определяла форма правления; более того таких категорий, как форма государственного устройства или политический режим попросту не существовало. В древности и в средние века все государства были унитарные, а формой правления, как правило, была монархия. С появлением федераций положение изменилось. И хотя в форме монархия продолжала и продолжает играть значительную роль, основной формой правления становится республика.

Древние авторы - Платон, Аристотель, занимаясь исследованием развития двух противоположных начал - демократии и олигархии, пришли к выводу, что обе эти формы власти несовершенны, идеал усматривали в смешанной форме правления, которая теоретически устраняет (или минимизирует) недостатки каждой из крайних или чистых форм.

Данная постановка вопроса о соотношении демократии и олигархии оказывается очень важной для всех последующих этапов мировой истории, когда кризис устоявшихся, традиционных форм правления и институтов власти делает необходимым поиск новых форм легитимности и апелляцию для этого к народу. Не случайно интерес к античным теориям демократии и олигархии прослеживается в итальянских государствах эпохи Возрождения, где их новое переосмысление было дано в учении Маккиавелли, странах Западной Европы эпохи английской и французской буржуазных революций, где они стали отправной точкой учений Локка, Руссо и Монтескье и, наконец, в наше время, когда мы стали свидетелями активных процессов государство образования<sup>1</sup>. Позже Ш.Монтескье, занимаясь идеей разделения властей, уходит от определения формы государства. Его больше интересовала организационно-правовая сторона разделения властей, нежели сама

---

<sup>1</sup> История политических и правовых учений: домарксистский период.// под.ред. О.Э. Лейста.-М., 1991.- С.166.

форма, создание в сфере организации государства системы «сдержек и противовесов».

Словом, форма государства позволяет, во-первых, качественно решать возложенные на нее задачи, во-вторых, вести «общие дела» так, чтобы не было злоупотребления властью, а в третьих, осуществлять контроль за действиями государственных органов<sup>1</sup>.

Нельзя отрицать существования отличий между различными формами государства, но непреложным остается тот факт, что народ так или иначе, но обязательно участвует в формировании органов государственной власти. Это достигается с установлением демократических избирательных систем. Они зафиксированы в конституциях, нормы которых в основном расшифровывают процедуры, регулирующие различные интересы<sup>2</sup>.

В настоящее время отечественная теория государства и права достаточно обоснованно поднимает проблему понимания формы правления как одного из основных элементов формы государства.

Представления о самой форме правления, о классификации государств по форме правления не оставались неизменными в мировой политико-правовой мысли. Долгое время, по традиции, восходящей к Платону, под формой правления понималось число правящих лиц: монархия - правление одного; аристократия, олигархия, тимократия и другие подобные варианты - правление немногих и демократия - правление народа или большинства. При этом форма правления, как правило, отождествлялась с формой государства в целом.

Следовательно, вопрос о форме государства - это прежде всего вопрос о форме правления. Но не только. Это еще вопрос о национально-государственном и административно-территориальном устройстве государства, о связи центральных и местных органов власти и управления, распределении между ними полномочий. Речь, собственно идет о территориальной организации населения. Вовремя и правильно решенные вопросы устройства государства в значительной мере обеспечивают стабильность государства.

#### Литература:

1. Арзамаскин Н.Н. Теоретико-методологические основания возникновения, становления и развития формы Российского государства: дисс.докт. юрид. наук.- Ульяновск, 2008.
2. Глухова А.В. Политические конфликты. Консенсус и политические методы его достижения.// Государство и право.- 1993.-№6.- С.3-14.

<sup>1</sup> Арзамаскин Н.Н. Теоретико-методологические основания возникновения, становления и развития формы Российского государства: дисс.докт. юрид. наук.- Ульяновск, 2008.-С.114.

<sup>2</sup> Глухова А.В. Политические конфликты. Консенсус и политические методы его достижения.// Государство и право.- 1993.-№6.- С.3-14.

3. Денисов А.И. Сущность и формы государства.- М., 1960.
4. История политических и правовых учений: домарксистский период.// под.ред. О.Э. Лейста.-М., 1991.
5. Левин И.Д. Современная буржуазная наука государственного права.- М., 1960.
6. Радько Т.Н. Теория государства и права.- М., 2015.
7. Чиркин В.Е. Три ипостаси государства// Государство и право.-1993.-№8.- С. 17. – 25.

**Куканов А. З.**

**Фишурда**

**Инкишофи мафхуми «шакли давлат» бо назардошти нуктаҳои назари нави илмӣ**

Дар мақола муаллиф масъалаҳои инкишофи мафхуми шакли давлатро бо назардошти нуктаҳои назари нави илмӣ мавриди таҳқиқоти илмӣ қарор додааст. Қайд мегардад, ки дар адабиётҳои ҳуқуқӣ то имрӯз масъалаи шакли давлат муфассал таҳқиқ шудааст. Лекин фаҳмиши ягонаи шакли давлат чой надорад. Дар байни олимони ҳуқуқшинос ҳамфиқрии "расмӣ" вучуд дошт, ки шакли давлатро дар ягонагии се унсур шарҳ медиҳанд.

**Куканов А. З.**

**Аннотация**

**Развитие понятия «форма государства» в контексте новых научных подходов**

В статье автор исследует вопросы развития понятия «форма государства» в контексте новых научных подходов. Отмечается что, в юридической литературе на сегодняшний день достаточно подробно исследован вышеуказанный подход к понятию формы государства. Однако единого понимания формы государства мы не находим. Сложилось «формальное» согласие среди ученых-юристов, объясняющих форму государства в единстве трех элементов.

**Kukanov A. Z.**

**The summary**

**Development of the concept of "state form" in the context of new scientific approaches**

In the article, the author examines the development of the concept of "form of state" in the context of new scientific approaches. It is noted that, in the legal literature today, the above approach to the concept of the form of the state has been studied in sufficient detail. However, we do not find a common understanding of the form of the state. There was a "formal" agreement among legal scholars explaining the form of the state in the unity of three elements.

## ИНКИШОФИ АКИДАҲО ОИД БА АЛОҚАМАНДИИ ДАВЛАТИ ҲУҚУҚБУНӢД ВА ҲУҚУҚИ ИНСОН

**Калидвожаҳо:** алоқамандӣ, давлати ҳуқуқбунёд, ҳуқуқҳои инсон, ҳуқуқи шахс, ҳуқуқи шахрванд, давлати ҳуқуқбунёд, волоияти қонун, қонуни ҳуқуқӣ, режими сиёсӣ.

**Ключевые слова:** взаимосвязь, правовое государство, прав человека, права личности, права гражданина, правовое государства, верховенство закона, правовой закон, политический режим.

**Keywords:** relationship between the rule of law and human rights, human rights, citizen rights, rule of law, rule of law, legal law, political regime.

Нуктаҳои назари муосир оид ба алоқамандии давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон бо назардошти шароити таърихӣ пешиход карда мешаванд. Онҳо дар давлатҳои пасосотсиалистӣ дар раванди ташаккули заминаҳо ва ниҳодҳои ҳуқуқии давлати ҳуқуқбунёд ва ҷомеаи шахрвандӣ таҳқиқкарда, коркард мешаванд.

Ақидаҳои илмӣ оид ба масъалаи мазкур, ки диққати мутафаккирон, файласуфон ва тадқиқотчиёни насли гузаштаре дар давраҳои гуногуни таърихӣ ба худ ҷалб карда буданд, бештар ба амалияи ба ин давраҳо мутобиқ таъриқ мекарданд. Дар баробари ин, шароити нави ҳаёти ҷомеа, анъанаҳои миллӣ, сатҳи инкишофи ҷомеа ва талаботҳои нави ҷамъиятӣ, мушкилоти дорои моҳияти минтақавӣ ва байналмилалӣ, натиҷаҳои нави илмӣ ва мутобиқнамоии онҳоро ба шароити давлатҳои алоҳида талаб мекунад.

Ҳамзамон ба таҳқиқоти илмии масъалаҳои робитаи мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон ақидаҳои муосир оид ба давлат, шаклҳои дарки ҳуқуқ, назарияҳои ҳуқуқи инсон, гуногунрангии мафҳумҳо оид ба давлати ҳуқуқбунёд таъсир расонидаанд. Гуногунии андешаҳо оид ба давлат, ҳуқуқ, ҳуқуқи инсон боиси гуногунии нуктаҳои назар роҷеъ ба алоқамандии давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон мегардад.

Аз ин рӯ, татбиқи амалии навҳои мушаххаси давлати ҳуқуқбунёд ва назарияҳои ҳуқуқи инсон ба сифати ҳаллу фасли мушкилии мазкур таъсиргузор мебошад. Мушкилии алоқамандии давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон ҳаллу фасли худро дар ҷараёни таҳқиқоти илмӣ бо назардошти амалишавии навҳои давлати ҳуқуқбунёд талаб мекунад.

Дар шароити мазкур назарияҳои нав тавлид гаштанд, ки кӯшиши ҳаллу фасли муҳолифати иҷтимоии ҷомеаи ғарбро ба харҷ медиҳанд. Яке

---

\*Номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсенти кафедраи назария, таърихи ҳуқуқ ва давлати факултети ҳуқуқшиносии ДМТ, Муовини декани ҳамин факултет.

аз чунин назарияҳо назарияи марксизм ба шумор меравад. Муқаррароти асосии назарияи марксистӣ аз табодулотҳои инқилобии ҷомеа ва инсон, диктатураи пролетариат, яъне «ҳокимияте, ки аз ҷониби қонун маҳдуд намешавад»<sup>1</sup>, ақидаи «тобеияти иродаи одамон ба як шахс», танқиди «демократияи тозаи» буржуазӣ ва Ҳимояи ғояҳо оид ба демократияи синфӣ, инчунин аз танқиди ҷомеаи шахрвандӣ, ки дар он инсон «ҳамчун шахси инфиродӣ» амал мекунад, рад кардани ақидаҳо оид ба тақсимшавии шахс ба инсон ва шахрванд, танқиди индивидуализми буржуазӣ, ҳуқуқҳои фитрӣ ва асосноккунии ғояи «ҷамъиятигардонии инсон»<sup>2</sup> ва ҳамчунин «танқиди моликияти шахсӣ» иборат буд<sup>3</sup>.

Таълимоти марксистӣ-ленинӣ ба заминаи назарияи марксистӣ оид ба муносибати мутақобилаи давлат ва инсон табдил ёфт. Онҳо шакли ҳамбастагии давлати иҷтимоӣ ва ҳуқуқҳои шахрвандро низ муайян намуданд. Тавре Н.И. Матузов қайд мекунад, «муддати садсолаҳо дар мафкураи одамон ақидае пойдор гардид, ки мувофиқи он ҳуқуқҳо аз ҷониби давлат, ҳизб, ҳукумат ва ҳатто аз ҷониби шахси алоҳида (яъне ҳоким – *И.М.*) ба фард ҳада ва пешниҳод карда мешаванд. Дар айни ҳол бошад, бартарии ҳуқуқҳои фитрӣ ва ҷудонопазирии он аз инсон эътироф шудаанд, ки табиатан ба инсон «тақдим» шудааст. Албатта, қисми зиёди ҳуқуқҳо аз ҷониби фард дар рафти муомилаи иҷтимоии ӯ «чун арзиш ба даст оварда мешаванд» ё дар рафти муносибати ҳуқуқӣ аз ҷониби ҳокимият мувофиқи ҳуқуқҳои фитрӣ муқаррар мегарданд. Вале онҳо набояд аз хоҳиши оддии давлат вобастагӣ дошта бошанд («медихам» ё «мегирам»)»<sup>4</sup>.

Л.И. Глухарева се намуди ташаққули муносибатҳои сиёсӣ-ҳуқуқиро дар байни давлат ва фард ҷудо мекунад: этатистӣ, либералӣ ва демократӣ. Ҳар яке аз шаклҳои пешниҳодгардида ба назарияи муайян оид ба ҳуқуқи инсон асос ёфтааст. Дар доираи этатистӣ назарияи позитивистии ҳуқуқи инсон асоснок мегардад ва давлати этатистӣ барпо мешавад, режими этатистӣ ва муносибатҳои патерналистӣ ба роҳ монда шуда, давлат чун арзиши олий эътироф мегардад, кафолати баъзе аз ҳуқуқҳо бо роҳи манъ кардани баъзе шаклҳои фаъолит амалӣ гашта, ҷудоии пурраи ҳокимият аз фард ба миён меояд. Дар доираи назарияи либералӣ бошад, муносибати мутақобилаи давлат ва фард дар асоси ҳуқуқҳои ҷудонопазири инсон, афзалияти онҳо дар назди давлат, маҳдуд намудани соҳаҳои фаъолияти давлат дар соҳаи ҳаёти шахсӣ ва ба давлат боқӣ гузоштани танҳо вазифаҳои созиши иҷтимоӣ сурат мегарад. Назарияи демократӣ муносибатҳои мутақобилаи фарҳангиро

<sup>1</sup> Маркс К., Энгельс Ф. Соч. – Т. 4. – С. 332.

<sup>2</sup> Маркс К., Энгельс Ф. Соч. – Т. 1. – С. 402.

<sup>3</sup> Маркс К., Энгельс Ф. Соч. – Т. 36. – С. 218.

<sup>4</sup> Матузов Н.И. Право и личность // Общая теория права / под общ. ред. В.К. Бабаева. – Нижний Новгород, 1993. – С. 235.

дар асоси истифодабарии арзишҳои либералӣ ва иҷтимоӣ миёни давлат ва фард таъмин намуда, тавассути он роҳи саввуми инкишофи ҳуқуқии ҳуқуқҳои инсонро дар доираи чораҳои либералӣ-иҷтимоӣ пайдо мекунад<sup>1</sup>.

К. А. Бабаджанян ду назарияи таърихӣ оид ба робитаи мутақобилаи шахс ва давлатро ҷудо мекунад. Назарияи якум дар давлати шӯравӣ ташаккул ёфта, ба афзалияти манфиатҳои давлатӣ нисбат ба манфиатҳои шахсӣ таъкид мекунад. Назарияи дуюм бошад, дар эҷодиёти Ч. Локк, Г. Гротсий, Ш. Монтеске ва дигарон коркард шуда, афзалияти манфиатҳои шахсиро нисбат ба манфиатҳои давлатӣ асоснок менамояд. Дар замони ҳозира бошад, назарияи сеюм пешбарӣ карда мешавад, ки тибқи он афзалият на ба манфиатҳои шахсӣ ва на ба манфиатҳои давлатӣ дода мешавад, баробарӣ миёни ин ду ниҳоди ҳуқуқӣ гузошта мешавад. Назарияи мазкур пешниҳод менамояд, ки миёни манфиатҳои шахсӣ ва давлатӣ тавозуни баробар муқаррар карда шавад, яъне мабдаҳои фардӣ ва давлатӣ дар рафти ҳаёти ҷамъиятӣ бо ҳам пайваस्त бошанд<sup>2</sup>.

Инчунин, бояд қайд кард, ки дар адабиёти муосир ду роҳи назарияви ҳалли мушкилоти робитаи мутақобилаи шахсият, ҷомеа ва давлат пешниҳод шудааст: коллективӣ ва инфиродӣ (либералӣ), ки дар таълимотҳои муосири ҳуқуқӣ дар шаклҳои гуногун зоҳир гаштаанд. Назарияи коллективӣ дар асоси эътироф кардани афзалияти ҷомеа нисбат ба шахсият коркард шуда, дар давраи нав дар назарияҳои гуногун (ба мисли Ж.Ж. Руссо, сотсиализми ҳаёлпараст, марксизм) истифода шудааст. Ақидаи мазкур дар режимҳои тоталитарӣ низ арзи ҳастӣ кардааст. Индивидуализм бошад, ба пояи ташаккули ҷаҳонбинии либералӣ дар асрҳои XVII ба миён омада, аввали асри XIX дар доираи он ҳуқуқҳои ҷудонопазири инсон ба ҳаёт, ба озодӣ, ба моликият эълон гардиданд. Аммо каме дертар маҳдудияти индивидуализми классикӣ ошкор гардид, зеро он «ба атомистикаи иҷтимоӣ роҳнамои намуда, ҷамъиятро чун маҷмӯи механикии шахсони мустақил баррасӣ мекард»<sup>3</sup>. Назарияи либералӣ-индивидуалии шахсият «аз ҳисоби баъзе мафҳумҳои анъанавии коллективизм, ба мисли «ҳуқуқҳои иҷтимоӣ», «адолати иҷтимоӣ» ва «масъулияти муштарақ» ғайб гардид<sup>4</sup>. Пас аз Ҷанги дуҷуми ҷаҳонӣ кӯшиш барои таълиф кардани назарияҳои индивидуалӣ ва коллективии шахсият оғоз ёфт, ки минбаъд дар ғояҳои гуногуни давлати

<sup>1</sup> Глухарева Л.И. Права человека в системе теории права и государства: общетеоретические, философско-правовые и методологические проблемы: дисс. ... д-ра юрид. наук. – М., 2004. – С. 278-286.

<sup>2</sup> Бабаджанян К.А. Современная концепция взаимоотношения государства и личности // Правовая политика и правовая жизнь. – 2011. – № 4. – С. 115.

<sup>3</sup> Утяшов Э.К. Личность, общество и государство // Проблемы теории государства и права / под ред. В.М. Сырых. – М., 2008. – С. 134.

<sup>4</sup> Ҳамон ҷо.

ичтимоӣ, аз ҷумла дар таълимотҳои сиёсии сотсиал-демократон ва демократони насронӣ, ки принципҳои озодии инфиродӣ, адолат, масъулияти муштарак ва манфиатҳои умумиро бо ҳам муттаҳид месохтанд, дарҷ гашт. Дастгирии давлатии ҷомеаи шаҳрвандӣ дар ҳаллу фасли мушкилоти иҷтимоӣ бо роҳи нигоҳ доштани бозор ва озодии инфиродӣ амалӣ гардонида мешуд<sup>1</sup>.

Дар назарияи либералӣ-ҳуқуқӣ оид ба давлати ҳуқуқбунёд, ки аз ҷониби В.С. Нерсесянц пешниҳод шудааст, давлати ҳуқуқбунёд ҳамзамон бо ду маъно тафсир карда шудааст: чун шакли ташкили ҳокимият ва чун «шакли махсуси робитаи ҳуқуқӣ дар байни шахсон, ҷомеа ва давлат»<sup>2</sup>. Дар баробари ин, ҳам ҳуқуқҳои фитрии ҷудонопазир ва ҳам ҳуқуқҳои шаҳрвандон омили башардӯстонаи давлати ҳуқуқбунёдро ташкил дода, бо дигар қисматҳои он (яъне қисмҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣ ва институтсионӣ-ҳуқуқӣ) ҷанбаҳои гуногуни волоияти ҳуқуқро пешниҳод мекунад.

Шакли либертарӣ-ҳуқуқии ҳамтаъсиррасонии ҳуқуқҳои инсон ва давлати ҳуқуқбунёд дар ҳуқуқдарккунии либераторӣ, аз ҷумла ба тафсири либератории ҳуқуқ ва озодиҳои инсон асос меёбад. Дар назарияи мазкур чараёни инкишоф ҳам дар сатҳи давлати ҳуқуқбунёд ва ҳам дар ҳуқуқу озодиҳои инсон зоҳир мешавад. Ба ақидаи В.С. Нерсесянц, давлати муосири ҳуқуқбунёд шакл ва намуди нави «ташкilotи инкишофёфта ва ҳуқуқии ҳокимияти сиёсии шахсони озод мебошад, ки расман ба ҳайси субъектони ҳуқуқ ва озодиҳои фитрию ҷудонопазири худ ва ҳамзамон чун субъекти ҳуқуқ ва озодиҳои шаҳрванд эътироф гаштаанд»<sup>3</sup>. Шакли ҳуқуқии ташкили ҳокимият дар назарияи либертарӣ дар асоси ақида оид ба тафовути ҳуқуқ ва озодиҳои инсон аз ҳуқуқу озодиҳои шаҳрванд амалӣ мегардад. Дар баробари ин, фарди озод ҳам ба ҳайси субъекти ҳуқуқҳои фитрии инсон ва ҳам ба ҳайси субъекти ҳуқуқу озодиҳои шаҳрванд баромад менамояд.

Назарияи либертарӣ оид ба давлати ҳуқуқбунёд ақида оид ба ҳамбастагии ҳуқуқии ҳокимияти давлатӣ ва субъектони ҳуқуқро асоснок мекунад. Мувофиқи назарияи мазкур дар давлати ҳуқуқбунёд робитаи мутақобилаи ҳокимият бо зердастон ҳамеша дорои хусусияти ҳуқуқӣ мебошанд. «Лаҳзаи хотимавии назария ва амалияи давлати ҳуқуқбунёд, яъне ҳадафи ниҳии он аз эътирофи шакл ва хусусияти ҳуқуқии робитаи мутақобила (яъне, ҳуқуқ ва озодиҳои мутақобила) дар байни ҳокимияти давлатӣ ва зердастон, ки ба ҳайси субъектони ҳуқуқ эътироф шудаанд ва ба онҳо кафолати баробарии расмӣ, озодии тамоми одамон ва ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд додасудааст, иборат мебошад»<sup>4</sup>.

<sup>1</sup> Утяшов Э.К. Асари ишорашуда. – С. 134-135.

<sup>2</sup> Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства. – М., 1999. – С. 308.

<sup>3</sup> Ҳамон ҷо. – С. 310.

<sup>4</sup> Нерсесянц В.С. Философия права. – С. 106.

Чунин шакли инкишофёфтаи давлати ҳуқуқбунёд дар асоси як гурӯҳ шартҳо имконияти амалӣ гаштанро дорад. Аз рӯи гуфтаҳои С. Нерсеянс давлати муосири ҳуқуқбунёд «аз сатҳи муосири пешравӣ дар соҳаи озодии инсон ва аз сатҳи инкишофи ҷомеаи шахрвандӣ, ҳуқуқ ва давлат иборат аст»<sup>1</sup>. Муаллиф боварии комил дорад, ки «бе инкишофёбии озодӣ дар тамоми соҳаҳои ҳаёти инсон ё ҳалқият коркарди бошуурона, пойдорӣ ҳуқуқӣ-конститутсионӣ ва амалишавии шакли муносиби давлати ҳуқуқбунёд номумкин аст»<sup>2</sup>.

Дар назарияи либертарӣ озодӣ ба ҳайси омили пешравии ҷамъият, тамаддун ва инсон хизмат мекунад. Давлати ҳуқуқбунёд ҳамчун шакли зоҳиршавӣ ва амалишавии ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шахрванд баромад мекунад. Мазмун, хусусиятҳои хос, паҳншавӣ, ҳаҷм, субъектон ва соҳаҳои озодӣ дар асоси сатҳи инкишофи иҷтимоӣ-таърихӣ одамон муайян карда мешавад<sup>3</sup>.

Зухуроти либертарӣ-ҳуқуқии давлати ҳуқуқбунёд ва муносибати мутақобилаи он бо одамон аз назарияҳои позитивистии давлати ҳуқуқбунёд ва ақидаҳои авторитариву тоталитарӣ оид ба озодии инсон ва ҳуқуқҳои ӯ фарқ мекунад. Фарқияти мазкур дар он дарҷ мегардад, ки «дорои қобилияти субъекти ҳуқуқ будани шахс, ҳуқуқ ва озодиҳои ӯ, хусусияти ҳуқуқӣ доштани муносибатҳои ӯ бо ҳокимият – маҳсули ирода ва қарорҳои ҳокимияти сиёсӣ, «ҳадяи» он ё гузашт барои мардум набуда, балки қисмати муҳим ва таркибии ҳуқуқ мебошад, ки дар ҷомеа ташаккул ёфтааст ва риоя кардани он уҳдадорӣ ҳуқуқии ҳар як нафар, пеш аз ҳама вазифаи ҳокимияти давлатӣ ва намояндагони он мебошад. Маҳз дар ин омил моҳияти анъанавии муқобилгузории ақидаҳои давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқҳои ҷудонопазири инсон нисбат ба ақидаҳои авторитарву тоталитарӣ ва нисбат ба хусусияти ҳадяшавии онҳо дида мешавад»<sup>4</sup>.

Бо мурури инкишофи ҷамъияти инсонӣ нақши иҷтимоии ҳуқуқҳои инсон нисбат ба давлат тағйир меёбад. Эътироф кардани ҳуқуқҳои ҷудонопазири инсон дар сатҳи ҳуҷҷатҳои инқилобҳои буржуазӣ ва сипас дар санадҳои байналмилалӣ ва конститутсияҳои демократӣ ҳуқуқҳои инсонро ба воситаи таъсиррасонӣ ба моҳият ва вазифаҳои давлат табдил дод. Мақсади мубориза барои ҳуқуқҳои инсон «на дар барҳамдиҳии давлат, балки дар тағйир додани табиати он ва табдил додани он ба усули тасдиқкунандаи ҳуқуқҳои инсон эҳсос мегардид»<sup>5</sup>.

Ҳуқуқ ва озодиҳои инсон на фақат ба ҳайси аломати ҷудонопазири он, балки нишондиҳандаи ҷомеа баромад мекунад. Ба

<sup>1</sup> Нерсеянц В.С. Общая теория права и государства. – С. 310.

<sup>2</sup> Ҳамон ҷо. – С. 310.

<sup>3</sup> Ҳамон ҷо.

<sup>4</sup> Нерсеянц В.С. Философия права. – С. 106-107.

<sup>5</sup> Лукашук И.И. Глобализация, государство, право, XXI век. – М., 2000. – С. 9.

ақидаи Н.И. Матузов, дар ҷомеаи демократӣ ҳуқуқ ва озодиҳои инсон институти иҷтимоӣ ва сиёсӣ-ҳуқуқие мебошад, ки аз сатҳи рушд ва ба камолрасии ин ё он ҷамъият шаҳодат медиҳад... маҳз аз ин лиҳоз давлатҳо, халқиятҳо ва ҷомеаи ҷаҳонии рушдёрфта ҳуқуқҳои инсон ва ҳифзи онҳоро чун армони кулӣ, асоси пешравию тараққиёт ва заминаи сулҳу адолат эътироф мекунанд»<sup>1</sup>.

Дар адабиёти пасошӯравӣ яке аз масъалаҳои мубрами дигар дар баробари коркарди илмӣ мушкилот оид ба ҳуқуқҳои инсон ва давлати ҳуқуқбунёд масъала дар бораи истифода кардани шаклҳои ғарбии давлати ҳуқуқбунёд дар кишварҳои пасошӯравӣ баромад мекунад. Ҳаллу фасли мушкилии мазкур, пеш аз ҳама баррасии на ҷанбаҳои назариявӣ, балки омӯзиши омилҳои истифодаи амалии ақида ва назарияҳои ғарбӣ оид ба ташаккулёбӣ дар ҷои аввал меистад. Ҳамин тариқ, амалишавии назарияи ҳуқуқҳои ҷудонопазири инсон, идеологияи индивидуализми буржуазӣ, ақидаҳо оид ба мустақилияти инфиродӣ ва озодиҳои фард дар шароити имрӯзаи Тоҷикистон бо як қатор мушкилиҳо дучор мешавад. Зухуроти мазкур дигар давлатҳои пасошӯравиро низ дар бар гирифтааст. Чи тавре, ки В.С. Нерсеянс қайд мекунад: «Идеологияи ҳуқуқҳои фитрӣ ва ҷудонопазирӣ инсон, озодӣ ва баробарии расмӣ субъектон чун принсипҳои асосии батанзимдарории ҳуқуқӣ, амсолияи ҳамбастагии давлат ва ҳуқуқ аз ҷониби амалияи иҷтимоии рус тавлид нашудаанд. Зиёда аз ин, онҳо то ҳол аз ҷониби шуури ҳуқуқии оммавӣ ва касбӣ ба таври дуруст дарк нашудаанд... назарияҳо ва шаклҳои ғарбӣ дар муҳити муосир на он қадар хуб реша давонда, дар замони ҳозира ба ҳақиқати сиёсии он бегона мебошад»<sup>2</sup>.

Ақидаи мазкур аз ҷониби таҳқиқотчиёни зиёд дастгирии худро пайдо кардааст. Ба андешаи онҳо «фарзия оид ба он, ки истифодаи фикру мулоҳизаҳои мутафаккирони гуногун оид ба давлати ҳуқуқбунёд метавонад ба Руссия, Белорусия, сулҳу ваҳдат, тартибот ва демократияро ҳамроҳ кунад, ғалат аст»<sup>3</sup>. Мувофиқи андешаи як гурӯҳ муаллифон, воридшавии бевоситаи назарияҳои ғарбӣ оид ба давлати ҳуқуқбунёд ба ҷомеаи пасошӯравӣ на ба инкишофи тартиботи ҷамъиятӣ, балки, баръакс, ба касодии институтҳои давлатӣ ва ҷамъиятӣ оварда мерасонад<sup>4</sup>. М.Н. Марченко чунин изҳори ақида кардааст: «Бояд

<sup>1</sup> Матузов Н.И. Асари ишорашуда. – С. 232.

<sup>2</sup> Нерсеянц В.С. Постсоциалистическое общество, право и государство в России // Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С. Нерсеянца. – М., 2001. – С. 720.

<sup>3</sup> Общая теория права и государства // А.Ф. Вишневицкий, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский. – М., 2004. – С. 522.

<sup>4</sup> Биктасов О.К., Щербаковский Г.З. Взаимодействие государства и гражданского общества в условиях интеграции в международную правовую систему: некоторые вопросы истории и теории // История государства и права. – 2006. – № 6. – С. 21.

қайд кард, ки дар адабиёти мо дар солҳои охир тамассули беасоси вазъи ҳуқуқ ва озодиҳои инсон дар Ғарб ба чашм мерасад. Инкори тобозсозии ҳуқуқ ва озодиҳои воқеии шаҳрвандони давлатҳои ғарбӣ (ифроти аввал) ба камоли пас аз бозсозӣ иваз гашт, ки бо тамассул, аниқтар бо мутлақгардонӣ (ифроти дуввум) вобастагии зич дошт»<sup>1</sup>.

Тавре Р.Ш. Шарофзода қайд мекунад, дар ҳаёти имрӯза мафҳуми ҳуқуқҳои инсон дар робита бо инкишофи назарияҳои гуногуни ҳуқуқҳои инсон, дар сатҳи илмӣ (назариявӣ), идеологӣ (мафкуравӣ) ва амалии сиёсӣ муайян карда мешавад. Дар баробари назарияи либертарӣ ҳоло назарияҳои нави ҳуқуқ инкишоф ёфта истодаанд, ки ба дарки ҳуқуқҳои инсон таъсир мерасонанд<sup>2</sup>. Илова бар ин, ҳуқуқҳои инсон бо назардошти робитаи онҳо бо падидаҳои ҳаёти ҳуқуқӣ таҳқиқ карда мешаванд. Аз ҷумла Шарофзода Р.Ш. ҳуқуқҳои инсонро дар робита бо сифати қонун, чун маҳак ва нишондиҳандаи сифати қонунҳо таҳқиқ мекунад<sup>3</sup>.

Таҳқиқот оид ба ҳамбастагии давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон бе назардошти робитаи мутақобилаи онҳо бо ҷомеаи шаҳрвандӣ яктарафа хоҳад шуд. Робитаи мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва шахсият маҳз дар доираи ҷомеаи шаҳрвандӣ сурат мегирад. Н.В. Варламова чунин ақида дорад, ки «Давлати ҳуқуқбунёд – ниҳоди ҷомеаи шаҳрвандӣ мебошад ва дар сурати набудани он давлат хусусияти ҳуқуқии худро ногузир аз даст медиҳад, зеро муносибатҳои ҳуқуқӣ танҳо миёни шахсони инфиродӣ – моликони озод пайдо мешаванд»<sup>4</sup>. Нуқтаи назари мазкур дар асоси ақидаи мустақилияти инфиродӣ, ки дар доираи он ҷомеаи шаҳрвандӣ ба ҳайси кафили мавҷудияти давлати ҳуқуқбунёд баромад карда, дар баробари ин соҳаи «мустақилияти инсон, ки дар роҳи бадастории мақсадҳои шахсии худ қарор гирифтааст» мебошад,<sup>5</sup> коркард шудааст. Дар баробари ин, «ҳама иштирокчиёни муносибатҳои иҷтимоӣ чун субъектони озод ва расман баробар баромад карда, манфиатҳои худро ҳимоя ва амалӣ мегардонанд»<sup>6</sup>.

<sup>1</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права. – М., 2004. – С. 437.

<sup>2</sup> Сотиволдиев Р.Ш. Права человека в контексте основных тенденций их доктринального, идеологического и практического понимания и воплощения // Государствоведение и права человека.- 2016.- №3 (03).- С. 22-29; Сотиволдиев Р.Ш. Критерии качества закона // Вестник ТНУ.- Душанбе, 2016.- № 2/8.- С. 133-142.

<sup>3</sup> Сотиволдиев Р.Ш. Права человека как критерий качества закона // Государствоведение и права человека.- Душанбе, 2016.- №1 (1).- С. 2-18; Сотиволдиев Р.Ш. Понятие качества закона в рамках многообразия методологических подходов // Вестник ТНУ: Серия социально-экономических и общественных наук.- 2016.- 2/8 (2015).- С. 227-237.

<sup>4</sup> Варламова Н. В. Постсоциалистическое общество. Право и государство в России // Проблемы общей теории права и государства // Под ред. В.С. Нерсесянца. – С. 721.

<sup>5</sup> Ҳамон ҷо. – С. 720.

<sup>6</sup> Ҳамон ҷо. – С. 720-721.

Ақидаи «мустақилияти фардӣ» аз ақидаҳои фардигароии буржуазӣ сарчашма гирифта, минбаъд ба ҳайси гизои маънавии либерализми буржуазӣ хизмат мекунад. Ақидаҳо оид ба озодии фардӣ ва баробарии умумиву расмӣ, хусусияти фитрии ҳуқуқи инсон, даҳолат накардани давлат ба ҳаёти шахсӣ, давлати «ақаллӣ» (давлати «дидбони шабона»), дахлнопазирии озодии инфиродӣ ва моликияти шахсӣ дар либерализми буржуазии классикӣ мавқеи марказиро ишғол намуд. Э.К. Утяшов чунин нуқтаи назар дошт: «Сипас, маҳдудияти фардигароӣ ба зудӣ ошкор гашт. Он ба атомистикаи иҷтимоӣ раҳнамоӣ карда, ҷамиятро чун маҷмӯи фардони мустақил баррасӣ мекард. Ғайр аз ин, вазъи иҷтимоии тағйирёфта талаби даст кашидан аз назарияи кӯҳна дар бораи даҳолат накардани давлат ба иқтисодиёт ва соҳаи иҷтимоиро мекард. Ҳангоми тағйир додани ин ва дигар омилҳои ҷойдошта, либерализм ба ақидае мерасад, ки мувофиқи он соҳаи иҷтимоӣ ва иқтисодиёт бояд дар зери идораи давлатӣ қарор гирад»<sup>1</sup>. Дар шароити муосир тамоюли «тавлиф кардани назарияҳои индивидуалӣ ва коллективии шахсият», ки пас аз Ҷанги дуҷуми ҷаҳонӣ шиддат гирифт, «маҳсусан равшан дар назарияҳои гуногуни давлати иҷтимоӣ, аз ҷумла дар таълимотҳои сотсиал-демократорон ва демократорони насронӣ дарҷ гаштаанд»<sup>2</sup>.

Таъмин ва ҳимояи ҳуқуқҳои инсон дар ҷомеаи муосир, дар шароити таҳдидҳо ва хатарҳои ҷаҳонӣ, низоъҳои иҷтимоӣ аз давлат вобастагӣ дорад. В.Д. Зоркин дар он ақида аст, ки «Озодии шахрвандон, яъне амнияти онҳо дар асоси меъёрҳои умумии ҳуқуқ пеш аз ҳама аз ҷониби давлат кафолат дода мешавад. Ҳуқуқ ва озодиҳои инсон, ҳамчунин ҳуқуқҳои фитрии инсон бе сиёсате, ки қобилияти амал карданро надорад, яъне берун аз давлат, ки дар шакли ҷомеаи сиёсии халқ баромад мекунад ва бо ҳуқуқ, мақсад ва манфиатҳои ягона пайваст аст, амалӣ гашта наметавонанд»<sup>3</sup>.

Ба робитаи давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон дар давраи рушди ҷомеаи ҳозира якҷанд омилҳои нав таъсиррасон мебошанд. Давлати ҳуқуқбунёд ба ақидаи умумиэътирофшудаи ҷомеаи ҷаҳонӣ табдил шудааст. Волоияти қонун, шаъну шарафи инсон, ҳифз ва кафолати ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ба ҳайси арзишҳои умумии инсонӣ эътироф гаштаанд. Пас аз анҷоми Ҷанги дуҷуми ҷаҳон раванди стандартизунонии ҳуқуқҳои инсон оғоз ёфт. Дар Эъломияи умумии ҳуқуқи башар аз соли 1948 ва дигар санадҳои меъерӣ-ҳуқуқии баёналмилалӣ ақида оид умумияти ҳуқуқҳои инсон дарҷ гашт. Дар

<sup>1</sup> Утяшов Э.К. Личность, общество и государство // Проблемы теории государства и права // под ред. В.М. Сырых. – М., 2008. – С. 134.

<sup>2</sup> Ҳамон ҷо. – С. 134-135.

<sup>3</sup>Зоркин В.Д. Современное российское правопонимание и его законодательное воплощение // Наш трудный путь к праву: Матер. философско-правовых чтений памяти академика В.С. Нерсисянца. – М., 2006. – С. 13.

дебочаи Эълomiaи умумии ҳуқуқи башар ғояи зерин эълон гаштааст: «эътирофи шаъну шараф, ки ба тамоми аъзоёни оилаи инсонӣ тааллуқ дорад ва ҳуқуқҳои баробар ва ҷудонопазири инсон асоси озодии ҳақиқӣ, адолат ва ваҳдати ҷаҳонӣ мебошад»<sup>1</sup>.

Дар баробари ақида оид ба умумияти ҳуқуқи инсон, инчунин нақши давлат дар риоя ва ҳифзи он афзудааст. Дар Эълomiaи умумии ҳуқуқи башар ва дар санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқии минбаъда, ки хусусияти байналмилалӣ доранд, охишта-охишта ақида дар хусуси он ки ҷимоя ва ҳифзи ҳуқуқҳои инсон вазифаи бевоситаи ҳар як давлати муосир мебошад, тасдиқи устувори худро ёфтааст. Дар дебочаи Эълomiaи ҳуқуқи башар чунин дарҷ гаштааст: «Ассамблеяи генералӣ давлатҳо эълон мекунанд, то ҳар фард ва ҳар мақоми давлатӣ онро доиман дар мадди назар дошта бошад ва ҷидду ҷаҳд намояд, ки тавассути омӯзишу таълим ва бо тадбирҳои пешрафтаи миллию байналмилалӣ эътирофу иҷрои умумию самарбахши онҳоро чи дар миёни халқҳои давлатҳои Созмон ва чи дар миёни халқҳои қаламрави таҳти тобеияти ҳуқуқии онҳо қарордошта ба эътиромии ин ҳуқуқу озодиҳо ва таъмини онҳо мусоидат намояд»<sup>2</sup>. Уҳдадорҳои давлат дар соҳаи ҳуқуқҳои инсон инчунин дар дигар санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣ дарҷ гаштаанд. Риоя ва ҳифзи ҳуқуқҳои инсон на танҳо вазифаи дохилии давлати алоҳида, балки вазифаи ҷомеаи ҷаҳонӣ, ташкилотҳои байналмилалӣ ва тамоми давлатҳо мебошад.

Таҳқиқоти илмии гузаронидашуда оид ба инкишофи ақидаҳо оид ба алоқамандии давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон имкон медиҳад, ки чунин хулоса дошта бошем:

1. Ба алоқамандии давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон сатҳи ташаккули ҷомеаи шаҳрвандӣ, сохтори он, сатҳи ҳамбастагии он бо давлат таъсир мерасонад. Сатҳи робитаи ҷомеаи шаҳрвандӣ ва давлат, мустақилияти он нисбат ба давлат, қобилияти таъсир расонидани он ба давлат тавассути механизмҳои назоратӣ, сатҳи рушди сиёсӣ, иқтисодӣ, иҷтимоии ниҳодҳои ҷомеаи шаҳрвандӣ, фаъолнокии ва мустақилияти шаҳрвандон муҳити таъсиррасонии мутақобилаи давлат ва инсонро ташкил медиҳанд. Сатҳи инкишофёбии ҷомеаи шаҳрвандӣ чун шартҳои робитаи мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва инсон дар доираи режими демократӣ хизмат мекунад. Дар доираи чунин муҳит муносибати мутақобилаи давлат ва инсонро метавон дар чунин шакл тасвир кард: «давлати ҳуқуқбунёд – ҷомеаи шаҳрвандӣ - фарди озод бо ҳуқуқҳои ҷудонопазир».

2. Робитаи мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон дар шаклҳои зерин зоҳир мегардад: а) эътироф, риоя ва ҷимоя кардани

<sup>1</sup> Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г. // Международное право в документах. – Душанбе, 2011. – С. 219.

<sup>2</sup> Ҳамон ҷо.

ҳуқуқ ва озодиҳои ҷудонопазир ва дахлнопазири инсон ҳамчун вазифаи асосии давлат, ки дар сатҳи санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ ва қонунгузориҳои миллии муқаррар шудааст; б) фароҳам овардани шароити мусоид ва кафолат додани амалигардонии ҳуқуқ ва озодиҳои инсон, ҳимояи онҳо тавассути механизмҳои зарурӣ; в) аз ҷониби давлат фароҳам овардани шароити зарурӣ барои ташаккул ва инкишофи ҷомеаи шаҳрвандӣ чун ҷамъияти фардони озод, ба зимаи ҷомеаи шаҳрвандӣ вогузор кардани як қисми вазифаҳои роҳбарикунанда, иштироки фаъоли шаҳрвандон дар рафти ташаккул ва фаъолияти ҳокимияти давлатӣ ҳам дар шакли бевосита ва ҳам тавассути ташкилотҳои ҷамъиятӣ-сиёсӣ; г) мувофиқатии оқилонаи ҳуқуқ, озодӣ ва уҳдадорихоии инсон ва шаҳрванд, аз ҷониби фард иҷро кардани уҳдадорихоӣ, ки дар асоси конститутсия ва санадҳои ҳуқуқии байналмилаӣ ба зиммаи ӯ вогузор шудаанд, масъулияти фард нисбат ба давлат ва ҷомеаи ҷаҳонӣ, мавқеи баландӣ шаҳрвандии шаҳрвандон; д) масъулияти мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва фард чун шартӣ тавозун дар байни салоҳиятии давлатӣ ва ҳуқуқҳои фарди озод; е) ташкили ҳокимияти давлатӣ дар доираи ҳуқуқ, дар асоси волюияти ҳуқуқ ва қонуни ҳуқуқӣ, таҷзияи ҳокимият, назорати конститутсионӣ ва дигар шаклҳои назорат, ташкили фазои конститутсионӣ-ҳуқуқӣ.

3. Шаклҳои зоҳирёбии алоқамандии давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон далели он мебошанд, ки робитаи мазкур пеш аз ҳама ҳуқуқӣ мебошад, шакли ҳуқуқиро мегирад. Шакли олии робитаи мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқҳои инсон Конститутсия мебошад. Дар Конститутсия навъҳои робитаи мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва фард дарҷ гаштаанд. Дар шароити амалишавии бобарори режими конститутсионӣ раванди ташаккули давлати деократӣ ба итмом мерасад. Дар ин ҳолат робитаи мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва фард хусусияти ҳуқуқӣ пайдо карда, ба ҳайси ҳамбастагии ҳуқуқӣ миёни ҳокимият ва инсон баромад мекунад.

Алоқамандии давлати ҳуқуқбунёд ва фарди озод бо ҳуқуқҳои ҷудонопазираш дар асоси ҳуқуқҳои фитрӣ, озодӣ ва баробарӣ зоҳир мебардад. Шакли муосири робитаи мутақобилаи давлати ҳуқуқбунёд ва фард дар заминаи дарки нави ҳуқуқ, ҳуқуқҳои фитрии инсон, худмаҳдудкунии конститутсионии ҳокимият, эътирофи инсон ва ҳуқуқҳои ӯ чун арзиши олий, таъмини асосҳои ҳуқуқии амалӣ гардонидани ҳокимияти давлатӣ ташаккул меёбад.

#### Адабиёт:

1. Бабаджанян К.А. Современная концепция взаимоотношения государства и личности // Правовая политика и правовая жизнь. – 2011. – № 4. – С. 115-122.
2. Биктасов О.К., Щербаковский Г.З. Взаимодействие государства и гражданского общества в условиях интеграции в международную правовую си-

- стему: некоторые вопросы истории и теории // История государства и права. – 2006. – № 6.
3. Варламова Н.В. Постсоциалистическое общество. Право и государство в России // Проблемы общей теории права и государства // под ред. В.С. Нерсесянца. – С. 721-746.
  4. Глухарева Л.И. Права человека в системе теории права и государства: общетеоретические, философско-правовые и методологические проблемы: дисс. ... д-ра юрид. наук. – М., 2004.
  5. Зорькин В.Д. Современное российское правопонимание и его законодательное воплощение // Наш трудный путь к праву: Матер. философско-правовых чтений памяти академика В.С. Нерсесянца. – М., 2006. – С. 13-21.
  6. Лукашук И.И. Глобализация, государство, право, XXI век. – М., 2000.
  7. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М., 2004.
  8. Матузов Н.И. Право и личность // Общая теория права / под общ. ред. В.К. Бабаева. – Нижний Новгород, 1993.
  9. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства. – М., 1999.
  10. Нерсесянц В.С. Постсоциалистическое общество, право и государство в России // Проблемы общей теории права и государства / Под ред. В.С. Нерсесянца. – М., 2001.
  11. Общая теория права и государства / А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский. – М., 2004.
  12. Сотиволдиев Р.Ш. Критерии качества закона // Вестник ТНУ.- Душанбе, 2016.- № 2/8.- С. 133-142.
  13. Сотиволдиев Р.Ш. Права человека в контексте основных тенденций их доктринального, идеологического и практического понимания и воплощения // Государствоведение и права человека.- 2016.- №3 (03).- С. 22-29.

**Миралиев И.К.**

**Фишурда**

**Инкишофи ақидаҳо оид ба алоқамандии давлати  
ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон**

Дар мақола таҳқиқоти таърихӣ-ҳуқуқӣ ва назариявии инкишофи ақидаҳо, мафҳумҳо ва назарияҳо оид ба робитаи байни давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқҳои инсон гузаронида мешавад. Шароити таърихӣ ташақкул ва инкишофи ақидаҳои мутафаккирон ва олимони гуногун оид ба робитаи байни давлати ҳуқуқбунёд ва ҳуқуқи инсон таҳлил карда мешавад. Таваҷҷуҳи асосӣ ба мафҳум, моҳият, ҳадафҳо ва шаклҳои зухуроти назарияҳои гуногун оид ба робитаи байни давлат ва инсон, давлат ва ҷомеа, давлати ҳуқуқбунёд ва ҷомеаи шаҳрвандӣ, давлат ва ҳуқуқҳои инсон дода мешавад. Моҳияти аслии назарияҳои ғарбии давлати ҳуқуқбунёд ва таъсири онҳо ба кишварҳои гуногун, аз ҷумла ба ҷомеаи пасосотсиалистӣ муайян карда мешавад. Шаклҳои таъсири мутақобилаи байни давлат ва ҷомеаи шаҳрвандӣ, нақши ниҳодҳои

чомеаи шаҳрвандӣ дар ташаккулу инкишофи давлати ҳуқуқбунёд, роҳҳои таъмини ҳуқуқҳои инсон таҳқиқ карда мешаванд.

**Миралиев И.К.**

**Аннотация**

**Развитие идей о взаимоотношении правового государства  
и прав человека**

В статье проведено историко-правовое и теоретическое исследование развития идей, понятий и концепций о взаимоотношении правового государства и прав человека. Выявлены исторические условия формирования и развития идей мыслителей и ученых о взаимоотношении правового государства и прав человека. Основное внимание уделено понятию, сущности, целей и форм проявления многообразных теорий о взаимоотношении государства и личности, государства и общества, правового государства и гражданского общества, государства и прав человека. Раскрыта истинная сущность западных теорий правового государства и их влияния на различные страны, в частности, постсоциалистические государства. Анализированы формы взаимодействия государства и гражданского общества, роль институтов гражданского общества в становлении и развитии правового государства, пути обеспечения прав человека.

**Miraliev I.K.**

**The summary**

**The relationship between the rule of government and  
human rights: modern comments**

The article analyzes the foundations of the formation of a new understanding of human rights, personality and its social and legal nature. In particular, the form of interdependence between the state and the individual, first of all, the independence and freedom of the individual. Secondly, a person acts as an equal partner in relations with the state. Thirdly, the state formally recognizes the highest social value of a person, his rights and freedoms. As a result of the analysis and research of this topic and the views of legal scholars, the author's concept of the relationship between the rule of law and human rights was proposed.

Азизода У.А.,\* Бобохонов Ф.А.\*

## ҲАЁТ ВА САЛОМАТИИ ИНСОН ҲАМЧУН ОБЪЕКТИ ҲИФЗШАВАНДА ДАР НИЗОМҲОИ ТАЪРИХӢ-ҲУҚУҚИИ ТОҶИКИСТОН

**Калидвожаҳо:** ҳаёт, саломатӣ, қадру қиммати шахсӣ, зарари ҷисмонӣ, зарари маънавӣ, неъматҳои ғайримоддӣ, ҷавобгарӣ, ҷазо.

**Ключевые слова:** жизнь, здоровье, честь и достоинство личности, физический ущерб, моральный ущерб, нематериальный балласт, ответственность, наказания.

**Keywords:** life, health, honor and dignity of the individual, physical damage, moral damage, non-material damage, responsibility, punishments.

Ҳаёт ва саломатӣ ду неъматӣ ғайримоддӣ мебошанд, ки ҳар як инсон ба онҳо ҳуқуқи ҷудонопазир дошта, онҳо на танҳо аз лаҳзаи таваллуд, балки пеш аз таваллуд низ мавриди ҳифз қарор мегиранд<sup>1</sup>. Ин неъматҳо сарчашмаи асосии дигар неъматҳои ғайримоддӣ ба ҳисоб рафта, бе мавҷудияти онҳо, инсон наметавонад ҳамчун субъект аз ҳуқуқи озодиҳои худ самаранок истифода намояд. Ҳаёт ва саломатӣ, аз як тараф, ҳамчун неъматҳои муқаддас ва аз инсон ҷудонопазирӣ ғайримоддӣ аз ҷониби тамоми қонунгузории миллии ва санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ мавриди танзим ва ҳифзнамой қарор гирифта, аз тарафи дигар, ҳуқуқдорӣ ба ин неъматҳо барои ҳар як инсон новобаста аз шаклҳои таъйини кафолат дода шудааст. Дар конститутсияҳо ва қонунгузории тамоми кишварҳо ба ин ду неъмат тавачҷуҳи махсус зоҳир шуда, ҳуқуқ ба ҳаёт ва ҳифзи саломатӣ кафолат дода шудааст. Аз ҷумла, дар Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон низ ҳуқуқ ба ҳаёт ва саломатӣ аз ҷумлаи муҳимтарин ҳуқуқҳои ғайримоддӣ инсон ва шаҳрванд ба шумор рафта, дар ҳаҷ гуна ҳолат маҳдуд карда намешаванд<sup>2</sup>. Инсон наметавонад, ки аз ҳуқуқҳои худ, ки аз аҳамиятнокии ҳаёт ва саломатӣ ҳамчун неъматҳои ғайримоддӣ арзишноктарин дарак медиҳанд, даст кашад.

Дар низомҳои ҳуқуқи зардуштӣ ва мусулмонӣ низ масъалаи мазкур танзими васеи ҳудро вобаста ба шарту шароити ҳоси замони амалашон

---

\*Доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессори кафедраи ҳуқуқи инсон ва ҳуқуқшиносии муқоисавии факултети ҳуқуқшиносии ДМТ.

\* Унвонҷӯи курси дуҷуми кафедраи ҳуқуқи инсон ва ҳуқуқшиносии муқоисавии факултети ҳуқуқшиносии ҳамин донишгоҳ.

<sup>1</sup> Дар ин ҳусус муфассалтар ниг.: Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека как институционально-правовые категории (теоретико-аксиологический и частно-правовой анализ): дисс. ... д.- ра юрид. наук: 12.00.01; 12.00.03.- Душанбе, 2014. – 369 с.

<sup>2</sup> Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон.- Душанбе, 2016. – С. 10.

дарёфтаастд, ки таҳқику таҳлили онҳо на танҳо хусусияти маълумотдиҳӣ дорад, балки метавонад дар таҷрибаи ҳуқуқҷодкунӣ ва ҳуқуқтатбиқсозии замони муосир васеъ истифода гарданд.

Низоми ҳуқуқи зардуштӣ ба масъалаи ҳифзи ҳаёт ва саломатии инсон таваҷҷуҳи махсус зоҳир менамуд. Дар сарчашмаи асосии ҳуқуқи он замон - Авесто барои расонидани зарар ба саломатӣ ҷазоҳои гуногун муқаррар шуда будаанд.<sup>1</sup>

Куруши Кабир дар Эъломияи худ ҳуқуқ ба ҳаёт ва ҳуқуқ ба ҳаёти хушбахтонаро эътироф мекунад.<sup>2</sup> Ҳуқуқи зардуштӣ ҳатто ба масъалаи ҳифзи ҳаёти кӯдаки таваллуднашуда низ эътибори ҷиддӣ зоҳир карда, ба шахсоне, ки кӯдаки дар батни модар бударо аз ҳаёт маҳрум кардаанд, ҷазо муқаррар намуда буд. Агар зани ҳомила барои исқоти ҳамл ба табиб муроҷиат мекард ва ин амалро ӯ ба анҷом мерасонид, он гоҳ ҳам табиб ва ҳам занро ҳукми қатл меоданд.<sup>3</sup> Дар Кодекси ҷиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон низ исқоти ҳамл бе риояи талаботҳои муқарраршуда ҳамчун кирдори ҷиноятӣ эътироф гардидааст.

Дар хусуси ҳамчун объекти махсуси ҳифзшаванда доништа шудани ҳаёт ва саломатӣ А.Ғ. Холиқов низ қайд менамояд ва навъҳои кирдорҳои дар ҳуқуқи зардуштӣ ба ин гурӯҳи объектҳои ҳифзшаванда таҳдидкунандаро тасниф менамоянд. Ҷиноятҳои гурӯҳи мазкурро «ҷиноятҳо ба муқобили инсон» номгӯзорӣ намуда, ба он намудҳо ва шаклҳои гуногуни расонидани зарарро ба саломатӣ ва ҳолатҳои гуногуни кушторро ворид кардааст.<sup>4</sup> И.Б. Буриев бошад, ин гурӯҳи кирдорҳоро ба ҷиноятҳо ба муқобили ҳаёт ва саломатӣ ва ҷиноятҳо ба муқобили шахсият<sup>5</sup> ҷудо намуда, ҳама кирдорҳои манъшудаи ин гурӯҳҳоро ба кирдорҳои муқобили тартиботи ҷамъиятӣ дохил менамояд. Шояд муҳаққиқ онро дар пайравӣ ва бо назардошти он ки дар қонунгузори ҷиноятии амалкунандаи Тоҷикистон ин гурӯҳи ҷиноятҳо ҳамчун кирдорҳои ҷиноятии дар таркиби фасли ҷиноятҳо ба муқобили шахсият ҷой дода шудаанд таҳлил намуда бошад.

Навъи дигари таснифоти ҷиноятҳои ин гурӯҳ ҷой дорад, ки онҳоро ба умумӣ ва махсус ҷудо менамоянд. Мутобиқи ин таснифот ҷиноятҳо ба муқобили ҳаёти шоҳ ва наздикони ӯ азҷумлаи ҷиноятҳои хусусияти

<sup>1</sup> Азизов У.А. Эволюция институтов преступления и наказания на территории исторического и современного Таджикистана: историко-правовое исследование: Монография. – Душанбе, 2015. – С. 31.

<sup>2</sup> Диноршоев А.М., Саъдизода Ҷ., Имомова З.Б. Андешаи ҳуқуқи инсон: Нигоҳе ба сарчашма, дин ва афкори донишмандон. Душанбе, 2016. – С. 10,57.

<sup>3</sup> Амин Саид Хасан. Таърихи ҳуқуқи Эрон. – Техрон, 1386 х./2008. - С. 84.

<sup>4</sup> Холиқов А.Г. Правовая система зороастризма (древное право). – Душанбе, 2005. – С. 322-358.

<sup>5</sup> Буриев И.Б. История государства и права Таджикистана. Т. 1, ч. 1-2 (от древнейших времен до начала XX века). – Душанбе, 2007. - С. 30,95; Периханян А.Г. Общество и право Ирана в Сасанидский периоды. – М., 1983. - С. 247.

умумидошта доништа мешуданд, чун ба манфиати давлат ва сарвари он таъсир мерасонид. Куштор ва расонидани зарари ҷисмонӣ, ки манфиати шахси алоҳидаро ҳалалдор менамуд, ба гурӯҳи ҷиноятҳои хусусияти шахсидошта дохил мешуданд.<sup>1</sup>

Сарчашмаҳои ҳуқуқи зардуштӣ барои содир намудани суиқасд ба ҳаёти шоҳ ва наздикони ӯ ҷазои сахтарин - ҷазои қатлро татбиқ менамуданд,<sup>2</sup> чун шахсияти шоҳ на танҳо роҳбару пешвои халқ доништа мешуд, балки он ҳамчун муқаддасоти умум эътироф мегардид.

Аз ин ҷост, ки кирдори ба шоҳ ва пайвандони ӯ зараррасон ҳамчун ҷинояти хусусияти умумидошта доништа мешуд. Ҷиноят ба муқобили ҳаёт ва саломатии шахсони мансабдори давлатӣ, ки вобаста ба иҷроиши вазифаи хизматиашон содир мегарданд, то кунун ҳамчун кирдори хавфноки ҷамъиятӣ доништа мешавад.

Дар низоми ҳуқуқи зардуштӣ ҷойгоҳи махсусро инсон ва ҳуқуқи манфиатҳои ӯ ишғол менамуданд, ки тавассути кули воситаҳои ҳуқуқию иҷтимоӣ ҳифз карда мешуданд. Ҷиноят ба муқобили ҳаёт - «tanu-peresa» бошад, кирдори ҷиноятии сахттарин доништа мешуд<sup>3</sup> ва шахсонро, ки амали куштор содир мекарданд, ҷазои «маргарзон» - ҷазои қатл интизор буд.

Чун амали мазкур муқобил ба арзишҳои волотарини оини зардуштӣ буд, иҷрои ҳукми баровардашуда доир ба татбиқи ҷазои қатл нисбати шахси ҷинояткор ва дафн намудани ҷасади ӯ бе ягон расму оини динии зардуштиён амалӣ гардонида мешуд<sup>4</sup>. Ин ҳама гувоҳи он аст, ки ҳаёт ва саломатии инсон объекти олитарини ҳифзи ҳуқуқи зардуштӣ доништа мешуд ва ин низоми ҳуқуқӣ инсон ва манфиатҳои ӯро неъматӣ бебаҳои иҷтимоӣ доништа, онро аз кирдорҳои ҷиноятӣ ҳифз менамуд. Ҷазои вазнин додан ба шахсе, ки ҷиноят ба муқобили ҳаёт ва саломатии инсон содир кардааст, пеш аз ҳама, бо мақсади ҳифзи инсон ҳамчун мавҷудоти муқаддас равона шуда буд<sup>5</sup>.

Чи тавре, ки дар адабиёт қайд мегардад «... на танҳо дар Авесто, балки дигар сарчашмаҳои ҳуқуқи зардуштӣ низ ғайриқонунӣ аз ҳаёт маҳрум кардани шахсро аз ҳама гуноҳи вазнин меҳисобид». Чунончи, дар «Муҳокимаи рӯҳи хирад» аз ҳама ҷинояти вазнин куштор ҳисобида шудааст<sup>6</sup>. Дар ҳуқуқи зардуштӣ барои куштори қасдона нисбат ба куштори ғайриқасдона ҷазои вазнинтар пешбинӣ гардида буд, ки аз таснифоти кирдор ва дараҷабандии он дар ин низоми ҳуқуқӣ дарак

<sup>1</sup> Азизов У.А. Асари зикршуда. – С. 39.

<sup>2</sup> Амин Саид Хасан. Асари зикршуда. – С. 84.

<sup>3</sup> Азизов У.А. Асари зикршуда. – С. 44.

<sup>4</sup> Ҳамон ҷо. – С. 45-46.

<sup>5</sup> Авесто: куҳнатарин сурудҳои Эрони бостон. Гузориш ва пажӯҳиши Ҷалили Дустхоҳ. - Душанбе, 2001. – С. 179-180.

<sup>6</sup> Азизов У.А. Асари зикршуда – С. 44.

медод<sup>1</sup>. Тавре аз тадқиқоти А.У. Азизов бармеояд, дар қисмати Вандидоди Авесто яке аз кирдори ҷиноятии вазнинтарин исқоти ҳамл доништа шуда, он ба ҷинояти куштор баробар ҳисобида мешуд.

Дар ин қисмати Авесто оварда шудааст, ки новобаста аз он, ки зан аз шавҳари никоҳӣ ва ё аз марди бегона ҳомиладор шудааст, ҳаёти ҷанин аз синни чормоҳагӣ то лаҳзаи таваллуд ва баъд аз он баробар ҳифз карда мешуд. Дар сурати содир намудани исқоти ҳамл дар ҳолати болозикр зан, шавҳар ё марди ба он мусоидаткарда ва табибе, ки амали исқоти ҳамлро ба ҷо овардааст, ҳамчун шахсони иштирокчӣ дар исқоти ҳамл доништа мешуданд ва чун кирдори гурӯҳӣ ҷазои ҳамаи онҳо қатл буд<sup>2</sup>.

Маврид ба зикр аст, ки дар Авесто ба масъалаи ҳифзи саломатии инсон низ таваччуҳи бештар зоҳир гардидааст. Вобаста ба ин, дар Вандидод ҳифзи саломатӣ вобаста аз намуди кирдор, шакл ва дараҷаи зарари расонидашуда ба саломатӣ ва субъекти ҳуқуқвайронкунӣ ба намудҳо ҷудо гардида, ҷазоҳои гуногун муқаррар карда шудааст.

Дар адабиёт ҷиноятҳо ба муқобили саломатӣ вобаста ба сатҳу дараҷаи хавфнокӣ ба чунин навъҳо тасниф карда шудаанд: 1) ба даст силоҳ гирифтани (бо мақсади задан); 2) зарба задан; 3) маҷруҳ кардан; 4) хун резондан; 5) устухон шикастан; 6) расонидани зарари ҷисмонӣ ва ақлӣ ба саломатии инсон<sup>3</sup>. Дар Авесто бошад, чор намуди ҷиноятҳо дараҷабандӣ гардидаанд: 1) огерепта; 2) авауиришта; 3) аредуш; 4) пешутану<sup>4</sup>.

Таҳқиқи низоми ҳуқуқии зардуштӣ нишон медиҳад, ки саломатии инсон ҳамчун арзиши бебаҳо тавре мавриди ҳифз қарор гирифта буд, ки ҳатто фикран мақсади расонидани зарари ҷисмонӣ нисбат ба шахси дигар ҷиноят ҳисобида шуда, барои он ҷазои вазнин дода мешуд<sup>5</sup>. Ба андешаи У.А. Азизов, новобаста аз он ки дигар муҳаккиқон ҷиноятҳои «огерепта» ва «авауиришта»-ро ҳамчун кирдорҳои омодагӣ ба ҷиноят ва суиқасд медонанд<sup>6</sup>, вале аз рӯи мазмуни меъёрҳои ҳуқуқии зардуштӣ ин кирдорҳои ҷиноятӣ пурра амалҳои ба итмомрасида мебошанд, зеро таҳдиди расонидани зарар ба саломатии инсон ҳамчун объекти алоҳидаи ҳифзнамоии ҷиноӣ-ҳуқуқӣ ба ҳисоб мерафт<sup>7</sup>.

Мутобиқи Авесто «Касе, ки ба оҳанги задани дигаре бархезад, гуноҳаш Огерепта аст. Касе, ки бар сари дигаре фуруд ояд, то ўро бизанад, гуноҳаш Авауиришта аст. Касе, ки бадҳоҳона оғоз ба задани

<sup>1</sup> Холиқов А.Г. Асари зикршуда. – С. 333.

<sup>2</sup> Азизов У.А. Асари зикршуда. – С. 45.

<sup>3</sup> Пирнийя Х. Таърихи Ирони Бостон. Т.1. – Техрон, 1362 х/1984. – С.74.

<sup>4</sup> Авесто. Китоби 1. – Душанбе, 2014. - С. 486.

<sup>5</sup> Азизов У.А. Асари зикршуда. – С. 45.

<sup>6</sup> Холиқов А.Г. Асари зикршуда. – С. 323.

<sup>7</sup> Азизов У.А. Асари зикршуда. – С.46.

дигаре кунад, гуноҳаш Аредуш аст. Ҳар гоҳ панҷ бори дигар ба ин кор даст занад, Пешутану шавад»<sup>1</sup>. Бешубҳа, метавон гуфт, ки қисмати Вандидод ҳамчун қонунгузории ҷиноӣ баромад мекард, зеро ба мисли кодекси ҷиноятӣ имрӯза на танҳо намудҳои ҷиноят ва ҷазо, балки дараҷаи ҷиноят ва ҷазоро низ муқаррар кардааст. Яъне, ҳадди поёнии ҷазо ва ҳадди ниҳии ҷазо. Масалан, барои шахсе, ки гуноҳи Огерептаро содир мекунад, дар ҳадди поёнӣ, панҷ тозиёна бо аспаҳе-аштра, панҷ тозиёна бо сраушо-чарана ҷазо муқаррар карда шудааст.<sup>2</sup> Ҳамчун ҳолати вазнин бошад, барои ҳашт маротиба содир кардани гуноҳи Огерепта, ки ҳанӯз товони гуноҳи пешинро надодааст, кирдораш ҳамчун гуноҳи Пешутану доништа шуда, бо задани дусад тозиёна бо аспаҳе-аштра, дусад тозиёна бо сраушо-чарана ҷазо муқаррар карда шудааст<sup>3</sup>.

Дар қонунгузориҳои ҷиноятӣ муосир низ зарар ба саломатӣ ба се намуд тақсим шудааст. Низоми ҳуқуқии зардуштӣ низ аз ин масъала истисно набуда, ҳар се навъи зарар, яъне зарари сабук, миёна ва вазнинро ба саломатӣ пешбинӣ кардааст. Вобаста ба ин, Авесто чунин муқаррар намудааст: «касе, ки дигареро бизанад ва осеби сахте ба ӯ бирасонад, барои бори аввал сӣ тозиёна бо аспаҳе-аштра ва сӣ тозиёна бо сраушо-чарана. Бори дувум панҷоҳ тозиёна бо аспаҳе-аштра ва панҷоҳ тозиёна бо сраушо-чарана. Маротибаи сеюм ҳафтод тозиёна бо аспаҳе-аштра ва ҳафтод тозиёна бо сраушо-чарана. Чаҳорум бор навад тозиёна бо аспаҳе-аштра ва навад тозиёна бо сраушо-чарана ҷазо дода мешавад».<sup>4</sup> Зарари миёна расонидан ба саломатиرو Авесто чунин муқаррар менамояд: «... касе, ки дигареро чунон бизанад, ки хуни вай бирезад, сазои гуноҳаш барои бори аввал панҷоҳ тозиёна бо аспаҳе-аштра, панҷоҳ тозиёна бо сраушо-чарана. Дуюмин бор ҳафтод тозиёна бо аспаҳе-аштра, ҳафтод тозиёна бо сраушо-чарана. Сеюмин бор навад тозиёна бо аспаҳе-аштра, навад тозиёна бо сраушо-чарана мебошад»<sup>5</sup>. Зарари вазнин расонидан ба саломатиру Авесто чунин пешбинӣ кардааст: «касе, ки дигареро чунон бизанад, ки устухоне аз вайро бишканад, подафраи гуноҳаш барои бори аввал ҳафтод тозиёна бо аспаҳе-аштра, ҳафтод тозиёна бо сраушо-чарана. Дуюмин бор навад тозиёна бо аспаҳе-аштра, навад тозиёна бо сраушо-чарана мебошад».<sup>6</sup> Иловатан ба ин, Авесто задани шахсро, ки дар натиҷа ӯ беҳуш мешавад, ҳамчун зарари вазнин ба саломатӣ ҳисобида, барои шахси гунаҳгор ҷазо

<sup>1</sup> Авесто. Китоби 1. – Душанбе, 2014.- Вандидод.- Фаргарди 4. - Баҳши сеюм.- Банди 17.

<sup>2</sup> Ҳамон ҷо. - Банди 18.

<sup>3</sup> Ҳамон ҷо. - Банди 20.

<sup>4</sup> Авесто. Китоби 1. – Душанбе, 2014.-Вандидод.- Фаргарди 4. -Баҳши сеюм.- Бандҳои 30-31.

<sup>5</sup> Авесто. Китоби 1. – Душанбе, 2014. - Вандидод.- Фаргарди 4. -Баҳши сеюм.- Банди 34.

<sup>6</sup> Ҳамон ҷо.- Банди 37.

дар ҳаҷми навад тозиёна бо аспаҳе-аштра, шаст тозиёна бо сраушочарана муқаррар кардааст.<sup>1</sup>

Сарчашмаи дигари замони амали ҳуқуқи зардуштӣ Эъломияи Куруши Кабир буд, ки ҳуқуқи озодиҳои асосии инсонро пешбинӣ намуда буд. Чунончи, дар он Куруши Кабир гуфта аст: «... ман намегузорам, ки касе ба дигаре ситам кунад ва агар касе нотавон буд ва бар ӯ ситаме рафт, ман аз вай дифоъ хоҳам кард ва ҳаққи ӯро гирифта ва пас хоҳам дод ва ситамкоронро ба кайфар хоҳам расонд».<sup>2</sup>

Ҳамин тавр, низоми ҳуқуқи зардуштӣ инсон, ҳаёт ва саломатии ӯро ҳамчун неъматҳои олитарини офаридаи табиату Худованд дониста, ҳифзи онро тавассути тамоми роҳи воситаҳои меъёрӣ ба роҳ монда буд. Дар ин асос, нисбати шахсоне, ки ин неъматҳои инсониро поймол карда, ба он зарари маънавӣ, ҷисмонӣ ва моддӣ мерасонанд, ҷазоҳои дахлдор муқаррар карда буд.

Низоми ҳуқуқи зардуштӣ, ки низоми хусусияти динидошта ба ҳисоб мерафт ва сарчашмаи асосии онро меъёрҳои дини зардуштӣ ташкил медоданд, нисбати шахси гунаҳкор дар кирдори манъгардида дар баробари мучозоти индунёи ҷазои баъди маргро низ пешбинӣ менамуд. Аз ин ҷост, ки дар ин низоми ҳуқуқӣ қасди расонидани зарар ба саломатии шахси дигар низ амали мамнуъ дониста мешуд. Ин нишондод сарчашмаи худро аз принципи сегонаи дину оини зардуштӣ – пиндори нек, гуфтори нек ва рафтори нек мегирад, ки ҳатто пиндори бад, яъне қасди содир намудани амали манъгардида ҳамчун кирдори сазовори ҷазо дониста мешуд. Масалан, агар шахс аз ҷой бархезад ва бо мақсади расонидани зарар ба саломатӣ олотеро бардорад, гарчанде ки ин амали худро то ба охир анҷом надиҳад ҳам, амали ӯ ҳамчун ҷиноят эътироф мегардид.<sup>3</sup>

Инсон ва ҳуқуқи манфиатҳои ӯ дар низоми минбаъдаи ҳуқуқӣ низ мувофиқ ба шароит ва талаботи замон ҳамчун масъалаи марказӣ ва объекти ҳифзи ҳуқуқ зери танзими ҳуқуқӣ қарор гирифтанд. Баъд аз низоми ҳуқуқи зардуштӣ дар ҳудуди Тоҷикистони таърихӣ низоми ҳуқуқи устувор ва фарогири танзими кулли муносибатҳои ҳуқуқӣ ҳуқуқи исломӣ дониста мешавад, ки он то замони пурра барқарор гардидани давлат ва ҳуқуқи Шӯравӣ амал намудааст. Гарчанде меъёрҳои дигари танзими муносибатҳои ҷамъиятӣ дар сарзамини Тоҷикистон, ба монанди ҳуқуқи одатӣ, ҳуқуқи одатию меъёрии халқҳои муғул ва дигар халқиятҳои кӯчӣ амал мекарданд, вале онҳо чун ҳуқуқи

<sup>1</sup> Ҳамон ҷо.- Банди 40. Дар ин ҳусус, инчунин ниг.: Азизов У.А. Особенности становления и развития институтов преступления и наказания в государствах зороастрийского периода // Вестник педагогического университета. - 2014. - № 4 (59). – С. 76-82.

<sup>2</sup> Саъдизода Ҷ., Сафарзода Н.Ф. Ҳуқуқи инсон: аз Зардушт то Куруш. – Душанбе, 2016. -С.117-118.

<sup>3</sup> Азизов У.А. Асари ишорашуда. – С. 76-82.

мусулмонӣ фарогири кулли муносибатҳои ҷамъиятӣ набуданд. Қисмати муайяни меъёрҳои ҳуқуқи мусулмонӣ дар Тоҷикистони кунунӣ низ танзимкунандаи муносибатҳои алоҳидаи ҷамъиятӣ мебошанд, ки онҳо аслан муносибатҳои никоҳу оила, мерос ва монанди инҳоро дар бар мегиранд.

Чун низоми ҳуқуқи зардуштӣ ҳуқуқи мусулмонӣ низ ҳаёт ва саломатии инсонро ҳамчун объекти асосии ҳифзи ҳуқуқӣ эътироф намуда, танзими муносибатҳои ҷамъиятиро, ки атрофи он ба миён меоянд, дар сатҳи оӣ ба роҳ мондааст. Масалан, М.С. Ҳайдарова меъёрҳои Қуръонро таҳлил намуда, дар низоми кирдорҳои ҷиноятӣ ҷиноятҳо ба муқобили шахсиятро дар ҷойи аввал гузошта, саҳтарини онҳоро куштор ва расонидани зарари ҷисмонӣ меҳисобад<sup>1</sup>. Дар таснифи ҷиноятҳо дар низоми ҳуқуқи мусулмонӣ муҳаққиқ Д.Е. Еремеев низ кушторро намуди асосии ҷиноят донистааст<sup>2</sup>, ки ин таснифотро муҳаққиқ И.Д. Сафаров низ ҷонибдорӣ намудааст.<sup>3</sup> Ин пешниҳодро А.К. Назаров, ки аслан дар асоси таснифоти меъёрҳои ҳуқуқи Қуръон ва ҳадисҳо гузаронида шудааст, қобили қабул дониста, ҳаёт ва саломатиро ҳамчун объекти асосии ҳифзшавандаи ҳуқуқи мусулмонӣ пас аз амали хиёнат ба Худо дар ҷойи аввал қарор додааст<sup>4</sup>.

Ин категорияи ҷиноятҳо оғози худро аз давраи қадимтарин мегиранд, замоне ки онҳо ҷинояте ҳисоб мешуданд, ки барои онҳо қасоси хунӣ татбиқ карда мешуд. Дар адабиёт чунин ҷиноят «ҷинояти хунӣ» номида мешавад, ки ба тарафи ҷабрдида ҳуқуқ ба қасоси хунӣ ба вучуд меояд. Ӯ ҳуқуқ дошт кушторро дар баробари куштор содир намояд, ҷароҳати ҷисмониро дар баробари ҷароҳат расонад ва ғ.<sup>5</sup> Дар замони тоисломӣ ин навъи ҷиноят хеле хусусияти паҳншуда дошт ва дар аксари ҳолатҳо бо тартиби нобаробар татбиқ карда мешуд, ё ба таври дигар метавонистанд барои қатли як нафар одамони зиёдро аз авлод ё қабилаи шахси содиркардаи ҷиноят қатл кунанд. Ба ҳуқуқи мусулмонӣ зарур омад, ки чунин ҷазоҳоро ба тартиб оварад. Он бевосита дар сарчашмаи асосии дин ва ҳуқуқи исломӣ – Қуръон ба таври зайл дарҷ гардидааст:

«Эй қасоне, ки имон овардаед, дар бораи куштагон бар шумо қасос муқаррар шуд: озод дар баробари озод ва банд дар баробари банд ва зан дар баробари зан. Пас ҳар қас, ки аз ҷониби бародари худ

<sup>1</sup> Азизов У.А. Эволюция институтов преступления и наказания на территории исторического и современного Таджикистана: историко-правовое исследование. - С. 114.

<sup>2</sup> Еремеев Д.И. Ислам. Образ жизни и стиль мышления. – М., 1990. – С.138-139.

<sup>3</sup> Сафаров И.Д. Правовая система государства Саманидов// Государство и право. – Душанбе, 1997. - № 1. – С. 19-23.

<sup>4</sup> Назаров А.К. Уголовно-правовые нормы Корана и Хадисов и их классификация по институтам уголовного права. – Душанбе, 2014. – С. 103-109.

<sup>5</sup> Артемов В.Ю. Основные институты мусульманского уголовного права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01. – М., 2008. – С. 143.

авф гардад, бояд, ки бо хушнудӣ аз пайи адои хунбаҳо равад ва онро ба тарзи неку ба ӯ пардозад...».<sup>1</sup>

Гурӯҳи мазкури чиноятҳо ба манфиати одамон суйикасд намуда, табиист ки характери хусусӣ доранд. Онҳо ба худи ҷабрдида ё намояндагони қонуниаш ҳуқуқ медиҳанд, то ҳадди ҷазоро муқаррар намоянд, аз шахси гунаҳкор ё ҳешовандони ӯ пардохтпулии муайяно барои кирдори содиршуда талаб намоянд ё онҳоро авф намоянд. Бо инкишофи ҳуқуқи мусулмонӣ дар давраҳои минбаъда зуд-зуд ба ҷойи принципи қасоси хунӣ ҷубронкунӣ ё харидани гуноҳ, ки дар ҳуқуқи мусулмонӣ «дия» номида мешавад, татбиқ карда мешуд.

Яке аз чиноятҳои махсусан вазнин ба муқобили шахсият ин одамкушӣ мебошад. Барои содир кардани ҷунин гуноҳ ва чиноят меёрҳои чиноятӣ-ҳуқуқии Қуръон ба тарафи ҷабрдида ҳуқуқи интиҳоб намудани намуди ҷазоро медиҳанд. Дар ҳуқуқи мусулмонӣ одамкушии қасдона, саҳван ва куштани тифли навзод ҷудо карда мешаванд.<sup>2</sup> М.И. Садагдар танҳо одамкушии қасдан ё аз беэҳтиётӣ содиршударо ҷудо менамояд.<sup>3</sup>

З.А. Саидов панҷ навъи аз ҳаёт маҳрум кардани инсон дигарро ҷудо менамояд: 1) қатли амдан; б) қатли шубҳаи амдан; в) қатли хато; г) қатли қоим мақоми хато; д) қатли ба сабаб.<sup>4</sup>

Қатлу хунрезӣ дар ҳуқуқ ва дини Исломи аз ҳама гуноҳҳои азим ба шумор меравад. Оид ба мамнуият ва ҷазопазир будани одамкушӣ дар Ҳадисҳо бисёр гуфта шудааст. Паёмбари Аллоҳ Ҳазрати Муҳаммад (с) гуфтааст: «... Дар рӯзи қиёмат аввалан парвандаҳое, ки бо хунрезӣ алоқаманданд, баррасӣ карда мешаванд».<sup>5</sup>

Гурӯҳи дигари кирдорҳои чиноятӣ, ки дар замони амали ҳуқуқи исломӣ саҳт маҳкум мегардиданд, расонидани зарар ба саломатӣ буданд. Ҷунин чиноят зиддиҳуқуқӣ, барқасдона ва ё аз беэҳтиётӣ расонидани зарар ба саломатӣ ҳисобида мешавад, ки дар вайронномаи тамомияти анатомӣ ва функцияҳои физиологӣ ифода меёбад.<sup>6</sup> Аз давраҳои қадим дар меёрҳои чиноятӣ-ҳуқуқӣ расонидани зарар ба саломатӣ чиноят ҳисобида шуда, барои содир кардани он ҷазо пешбинӣ мешуд. Ин ҷазоҳо, пеш аз ҳама, хусусияти ҷисмонӣ доштанд ва бар ивазашон ё ба ҳайси ҷазои иловагӣ ҷазоҳои хусусияти моддидошта татбиқ карда мешуданд.

<sup>1</sup> Сура 2 (Бақара) «Корова», аят 178. Цит. по: Коран. // Перевод Нигислова и комментарии Валерии Пороховой. - С. 46.

<sup>2</sup> Назаров А.К. Асари зикршуда. - С. 63.

<sup>3</sup> Садагдар М.И. Основы мусульманского права. - С. 118 - 119.

<sup>4</sup> Саидов З.А. Действия норм шариата в Бухарском эмирате. – Душанбе: Ирфон, 2014. – С. 174.

<sup>5</sup> Порохова В. Хадисы Пророка. - М., 2003. - С. 89.

<sup>6</sup> Назаров А.К. Асари зикршуда. - С.165.

Яке аз чунин чазоҳо чазои узвзарардиҳӣ дар асоси принципи «талион» мебошад. Онҳо дар даврони зардуштия низ мавҷуд буданд ва яке аз чазоҳои нисбатан васеъ татбиқшаванда ҳисобида шуда, ва баъдан дар Қуръон ва дигар меъёрҳои ҳуқуқи мусулмонӣ қайд шуданд. Дар Қуръон он ба таври зайл мустаҳкам карда шудааст:

«Ва дар он бар онон муқаррар доштем, ки шахс дар баробари шахс ва чашм дар баробари чашм, бинӣ дар баробари бинӣ, гӯш дар баробари гӯш, дандон дар баробари дандон ва ҳар захмеро қасосест. Ва ҳар ки аз қасос даргузарад, гуноҳашро каффорае хоҳад буд...».<sup>1</sup>

Л.Р. Сюкияйнен қайд менамояд, ки зарари ҷисмонӣ тибқи меъёрҳои Қуръон ва Ҳадисҳо ҷиноят эътироф карда шуда, аз рӯи принципи талион муҷозот карда мешуд.<sup>2</sup> Аз нуқтаи назари А.К. Назаров, тибқи меъёрҳои шариат он ҷинояти категорияи қасос эътироф шуда, ба таври баробар ҷазо дода мешавад. Содир намудани ин кирдор аз беэҳтиётӣ ҷинояти ғайриҳавфнок ҳисобида шуда, дар ин ҳолат ҳам дия пардохт карда мешавад.<sup>3</sup> Чунин нуқтаи назарро В.Ю. Артемов низ дастгирӣ мекунад.<sup>4</sup> Агар ҷабрида табобат ёбад ва аз ҷароҳатҳои расонидашуда пай боқӣ намонад, ҷиноят нисбатан сабуктар ҳисоб мешуд. Дар чунин ҳолат кирдор ба категорияи ҷиноятҳои тазир дохил мешуд.<sup>5</sup> Агар ҷиноят аз рӯи беэҳтиётӣ ва бидуни қасд содир шавад, пас дар чунин ҳолат он ба категорияи ҷиноятҳои дия дохил мешавад.

Агар дар натиҷаи расонидани зарар ба саломатии модар исқоти ҳамл сурат гирад, пас дар ин ҳолат онҳо ҷинояти категорияи дия ҳисоб мешаванд. Инчунин дар адабиёт қайд карда мешавад, ки агар гунаҳкори исқоти ҳамл ҳуди модари кудак бошад, пас, ҷабрида дар ин маврид падар ё бобои кудак ҳисоб мешавад. Қатли зани ҳомиладор бошад, содир кардани ҷинояти категорияи дия ҳисобида мешуд, табиист, ки қатли модару кудак низ ҷинояти категорияи дия буда, он ду маротиба ҷазо дода мешуд.<sup>6</sup>

Бояд қайд намоем, ки дар хусуси ҳифзи ҳуқуқи инсон ба ҳаёт ҳадисҳо низ баён шудаанд. Дар мазмуни ҳадисе, ки онро Абӯбакр аз Паёмбари Худо ривоят мекунад, омадааст: агар ду нафар мусалмон бо аслиҳаи худ ба ҷони ҳам дарафтанд, он кӣ бикӯшад ва он кӣ кушта шавад ҳар ду дар дузаханд. Вақте аз Паёмбар пурсиданд, ки шахси кушанда бале, аммо шахси кушташуда барои чӣ? Дар ҷавоб гуфтанд: шахси кушташуда низ қасди куштор дошт.<sup>7</sup> Ин ҳадис аз мамнӯ будани қасди куштани шахси дигарро қардан гувоҳӣ медиҳад. Дар яке аз

<sup>1</sup> Сура 5 (Моид) «Трапеза», аят 45. Цит. по: Коран. //Перевод Нигыслова и комментарии Валерии Пороховой. - С.134.

<sup>2</sup> Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. Вопросы теории и практики. - С. 195.

<sup>3</sup> Назаров А.К. Асари зикршуда. - С. 165.

<sup>4</sup> Артемов В.Ю. Асари зикршуда. - С. 153.

<sup>5</sup> Сюкияйнен Л.Р. Асари зикршуда. - С. 195.

<sup>6</sup> Керимов Г.М. Шариат: закон жизни мусульман. - М., 1999. - С. 158.

<sup>7</sup> Мухтасари Саҳеҳи Бухорӣ. - Душанбе, 2011. Ҳадиси 23.

ҳадисҳои дигар, ки Абухурайра ривоят мекунад, ки Паёмбар аз 7 чизи ҳалоккунанда, ки яке аз онҳо куштани шахси дигар буд, тарсидани мардумро амр кардааст.<sup>1</sup> Ҳамин тавр, аз меъёрҳои Қуръон ва ҳадисҳо бармеояд, ки низоми ҳуқуқи мусулмонӣ ҳаёти инсонро ҳамчун арзиши олий эътироф карда, онро аз даҳлатҳои худсарона маҳкум намудааст. Ҳамзамон, бо муқаррар кардани ҷазоҳои вазнин ҳифзи ҳаёти инсонро ба роҳ мондааст.

Ба саломатии шахси дигар зарар расонидан аз ҷумлаи кирдорҳои зиддихуқуқие мебошад, ки ҳуқуқи шахсро ба саломатӣ вайрон карда, ба ӯ зарари маънавӣ мерасонад. Низоми ҳуқуқи мусулмонӣ доир ба ин масъала меъёрҳои зиёдро муқаррар намудааст. Аз Абӯмусо ривоят шудааст, ки мегӯяд: «Гуфтам: эй Расули Худо! Кадом мусалмон беҳтар аст? Фармуд: «Он ки мусалмонон аз даст ва забони ӯ дар амон бимонанд».<sup>2</sup> Дар ин меъёр доир ба зарарҳои ҷисмоние, ки бо даст ба шахс расонида мешавад баён гардидааст, ки бо мақсади ҳифзи ҳуқуқи инсон ба саломатӣ қабл аз зарар дидан коркард шудаанд.

Оид ба муҷозоти шахсе, ки ба шахси дигар зарари ҷисмонӣ мерасонад дар сарчашмаҳои ҳуқуқи мусулмонӣ нишондодҳои зиёде пешбинӣ гардидаанд. Дар ин самт мавқеи ҳадисҳо ва ривоятҳои, ки хусусияти меъёрӣ-ҳуқуқиро гирифтаанд, қайд кардан бамаврид аст. Масалан, хуни ноҳақ резонидан ва мусалмонро бе вачҳ зарб кардан (зарари ҷисмонӣ расонидан) аз ҷумлаи гуноҳони қабира мебошанд.<sup>3</sup> Дар ҳадиси дигар аз Паёмбар ривоят шудааст, ки беҳтарин амале, ки дигар аз он амали беҳтар нест ин нафъе ба дигарон расонидан аст ва бадтарин амал, ки дигар аз он амали бадтар нест, ин ба мусалмоне зарар расонидан аст.<sup>4</sup>

Ҳамин тавр, дар низоми таърихӣ-ҳуқуқии халқи тоҷик ҳифзи ҳуқуқи ҳаёт ва саломатии инсон мавқеи марказиро ишғол намуда, ҳамчун боарзиштарин неъматҳои маънавӣ бо роҳи воситаҳои гуногуни меъёрӣ танзим гардидаанд. Танзими аввалиндарачаро неъматҳои нодири инсонӣ, пеш аз ҳама, сарчашмаҳои аввалиндарачаи ҳуқуқӣ, китобҳои муқаддаси ду тамаддуни бузурге, ки халқи тоҷик дорандаи онҳост - Авесто ва Қуръон дарёфтаанд. Дар заминаи онҳо танзими минбаъда ва нисбатан васеи меъёриро дигар сарчашмаҳои динию ҳуқуқӣ ва одатию ахлоқии мардуми мо ба роҳ мондаанд. Таҷрибаи танзими ҳуқуқи муносибатҳои ҳуқуқии ба ҳифзи ҳаёт ва саломатӣ равонагардида ҳамчун мероси бузурги халқи тоҷик дар шароити имрӯзаи ташаккули ҳуқуқҷодкунӣ ва ҳуқуқатбиқсозии Тоҷикистони муосир истифода мегардад.

<sup>1</sup> Ҳамон ҷо. Ҳадиси 1200.

<sup>2</sup> Зайд У. А. Омӯзиши ҳадис. - Душанбе, 2005. - С. 121.

<sup>3</sup> Муҳаммад Салим. Дурратулвоъизин. Қисми 1-2. - Хучанд, 2003. - С.103.

<sup>4</sup> Ҳамон ҷо. - С.133.

**Адабиёт:**

1. Авесто: Куҳантарин сурудаҳои Эрони бостон / Гузориш ва пажӯиши Чалили Дустхоҳ. – Душанбе : Қонуният, 2001. – 792 с.
2. Азизов У.А. Особенности становления и развития институтов преступления и наказания в государствах зороастрийского периода // Вестник педагогического университета . - 2014. - № 4 (59). – С. 76-82.
3. Азизов У.А. Эволюция институтов преступления и наказания на территории исторического и современного Таджикистана: историко-правовое исследование: монография / [отв. ред. Ф.Т. Тахиров]. – Душанбе: Андалеб-Р, 2015. – 368 с.
4. Амин Саид Ҳасан. Таърихи ҳуқуқи Эрон.– Техрон, 1386 х./2008. – Бо забони форсӣ.
5. Артемов, В.Ю. Основные институты мусульманского уголовного права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01. – М., 2008. – 178 с.
6. Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека как институционально-правовые категории (теоретико-аксиологический и частно-правовой анализ): дис. ... д.- ра юрид. наук: 12.00.01; 12.00.03. - Душанбе, 2014. – 369 с.
7. Буриев И.Б. История государства и права Таджикистана. Т. 1, ч. 1-2 (от древнейших времен до начала XX века). – Душанбе: Ирфон, 2007. - 244 с.
8. Горшенков Г.Г. Моральный вред и его компенсация по Российскому законодательству: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01. – Нижний Новгород, 1996. – 165 с.
9. Диноршоев А.М. Конституционные основы регламентации и реализации прав и свобод человека и гражданина в Республике Таджикистан: дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.02. – М., 2015. - 535 с.
10. Диноршоев А.М., Саъдизода Ҳ., Имомова З.Б. Андешаи ҳуқуқи инсон: нигоҳе ба сарчашма, дин ва афкори донишмандон.- Душанбе, 2016.
11. Еремеев Д. Е. Ислам: образ жизни и стиль мышления. - М.: Политиздат, 1990. – 288 с.
12. Зайд У. А. Омӯзиши ҳадис. - Душанбе, 2005.
13. Керимов, Г.М. Шариат. Закон жизни мусульман.– СПб.: 1999. – 512 с.
14. Авесто. Китоби 1. – Душанбе, 2014.
15. Муллаев М.М. История уголовного права Таджикской ССР / М.М. Муллаев. –Сталинабад : Изд-во Тадж.гос. ун-та, 1960. - Ч.1. – 159 с.
16. Мухаммад Салим. Дурратулвоъизин. қисми 1-2. - Хучанд, 2003.
17. Мухтасари Саҳеҳи Бухорӣ. - Душанбе, 2011.
18. Назаров, А.К. Уголовно-правовые нормы Корана и хадисов и их классификация по институтам уголовного права. - Душанбе: Дакики, 2014. - 207с.
19. Периханян А.Г. Общество и право Ирана в Парфянский и Сасанидский периоды. - М.: Наука, 1983. – 382 с.

20. Пирния Х. Таърихи тоисломии Эрон.– Техрон: Номак, 1385 х. / 2007. - 214 с. - Бо забони форсӣ.
21. Садагдар М.И. Основы мусульманского права // отв. ред. О.А. Жидков. - М., 1968. – 159 с.
22. Саидов З.А. Действия норм шариата в Бухарском эмирате. – Душанбе: Ирфон, 2014.
23. Сафаров И.Д. Правовая система государства Саманидов// Государство и право. – Душанбе, 1997. - № 1. – С. 19-23.
24. Саъдизода Ч., Сафарзода Н.Ф. Ҳуқуқи инсон: аз Зардушт то Куруш. – Душанбе: Баҳманрӯд, 2016.
25. Халиков А.Г. Правовая система зороастризма (древнее право) – Душанбе : Маориф ва фарханг, 2005. – 482 с.

**Азиззода У.А., Бобохонов Ф.А.**

**Фишурда**

**Ҳаёт ва саломатии инсон ҳамчун объекти ҳифзшаванда дар  
низомҳои таърихӣ-ҳуқуқии Тоҷикистон**

Ҳаёт ва саломатӣ ду неъматӣ ғайримоддӣ мебошанд, ки ҳар як инсон ба онҳо ҳуқуқи ҷудонопазир дорад. Ин неъматҳо сарчашмаи асосии дигар неъматҳои ғайримоддӣ ба ҳисоб рафта, бе мавҷудияти ин онҳо инсон наметавонад ҳамчун субъект аз дигар ҳуқуқу озодиҳои худ истифода намояд. Муаллифон дар мақола ин ду падидаро аз лиҳози ҳифзи онҳо дар низомҳои ҳуқуқи зардуштӣ ва мусулмонӣ таҳлил намудаанд.

**Азиззода У.А., Бобохонов Ф.А.**

**Аннотация**

**Жизнь и здоровье человека как правозащитный объект в  
историко-правовой системе Таджикистана**

Жизнь и здоровье - это два нематериальных блага человека, которые являются неотчуждаемыми. Эти блага являются основным источником других нематериальных благ, без которых человек не может реализовывать свои другие права и свободы в качестве индивида. Авторы статьи анализируют эти два явления с точки зрения их защиты в зороастрийской и мусульманской правовых системах.

**Azizzoda U.A., Bobokhonov F.A.**

**The summary**

**Human life and health as a human rights object in the historical  
and legal system of Tajikistan**

Life and health are two intangible benefits of a person that are inalienable. These benefits are the main source of other intangible benefits, without which a person cannot exercise his other rights and freedoms as an individual. The authors

of the article analyze these two phenomena from the point of view of their protection in the Zoroastrian and Muslim legal systems.

**II. ҲУҚУҚИ КОНСТИТУТСИОНӢ, МУРОФИАИ СУДИИ  
КОНСТИТУТСИОНӢ, ҲУҚУҚИ МУНИСИПАЛӢ  
(ИХТИСОС: 12.00.02)**  
**II. КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО, КОНСТИТУЦИОННЫЙ  
СУДЕБНЫЙ ПРОЦЕСС, МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО  
(СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: 12.00.02)**

Диноршоев А.М\*., Кодиров Дж.Ш.\*

**ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ МЕСТНЫХ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ  
ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ**

**Калидвожаҳо:** мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти далватӣ, ҳокимияти маҳаллӣ, Конститутсия, идорақунӣ.

**Ключевые слова:** Местные исполнительные органы государственной власти, местная власть, Конституция, управление.

**Keywords:** Local executive bodies of state power, local government, Constitution, governance.

В Республике Таджикистан (далее - РТ) в течении десяти лет, начиная с 1990 по 2000 годы был осуществлен переход власти на местах от партийных структур и контролируемых ими государственных Советов на местные исполнительные органы и органы местного самоуправления. В течение этого периода статус местных органов исполнительной власти существенно менялся вместе с изменениями в политической и общественной жизни всего государства. Современное положение местных исполнительных органов государственной власти, а также распределение полномочий между ними и органами местного самоуправления основывается на отечественном и зарубежном опыте и должно способствовать повышению эффективности публичной власти в условиях демократизации общественно-политической и экономической жизни Таджикистана.

Надо отметить, что за годы становления независимости РТ была проведена большая работа по комплексной разработке и принятию закона о местных органах государственной власти. Необходимость совершенствования государственно-правового института местных органов государственной власти, в первую очередь, была обусловлена кардинальными переменами в

---

\* Заведующий кафедрой конституционного права юридического факультета ТНУ, д.ю.н., профессор

\* Старший преподаватель кафедры конституционного права юридического факультета ТНУ.

области экономики и социальной сферы, в политике и идеологии государства. Разумеется, что реформы переходного периода не могли пройти безболезненно, поскольку это было связано не только с наступившим социально-экономическим и политическим кризисом, но и также со становлением нового типа государственности, формированием полноценных институтов гражданского общества. Однако, необходимо учитывать, что при выборе и строительстве новой модели государственного управления, РТ уже располагала исторически сложившимися территориями с устоявшейся системой управления. Поэтому имевшиеся местные органы государственной власти хоть и были подвергнуты корректировке, но все принципы осуществления государственного управления оставались теми же.

Важным шагом на пути дальнейшего становления института местных исполнительных органов государственной власти стало принятие Парламентом РТ 17 мая 2004 г. Конституционного Закона РТ «О местных органах государственной власти» в котором в соответствии с Конституцией РТ детально регламентированы организация, полномочия и порядок деятельности местных органов государственной власти.

Данный конституционный закон предусмотрел следующие фундаментальные начала построения системы местных исполнительных органов государственной власти:

Во-первых, в качестве местных исполнительных органов государственной власти в РТ выступают председатель Горно-Бадахшанской автономной области, области, города Душанбе, города и района, структуры местных исполнительных органов государственной власти, подчиненных председателю Горно-Бадахшанской автономной области, области, города Душанбе, города и района, а также местные структуры центральных органов исполнительной власти. (ст. 18 и 20<sup>1</sup>).

Во-вторых, местные исполнительные органы государственной власти действуют согласно принципу субординации, ответственности перед Президентом РТ, Правительством РТ, подотчетности и подконтрольности органам исполнительной власти высшего уровня, а также Маджлиса народных депутатов Горно-Бадахшанской автономной области, области, города Душанбе, города и района в пределах, предусмотренных действующим законодательством.

В-третьих, все местные исполнительные органы государственной власти структурно организованы; организационно-процедурные вопросы их внутренней деятельности регулируются Конституционным законом, типовым положением и структурой аппарата председателя Горно-Бадахшанской автономной области, области, города Душанбе, города и района утверждаемым Правительством РТ, положением об аппарате, его структуре и штатном расписании, утверждаемым председателем Горно-Бадахшанской автономной области, области, города Душанбе, города и района в соответствии с типовыми положениями и структурой, утверждёнными Правительством РТ в

рамках лимита предельной численности государственных служащих, установленного Правительством РТ (ст. 3, 20<sup>1</sup> и 23 Закона).

В-четвертых, практическая деятельность местных исполнительных органов осуществляется на основании утвержденных планов и программ экономического и социального развития соответствующей административно-территориальной единицы в год, а также оперативных планов работы, с учетом текущего момента и ситуации, складывающейся в конкретный период времени.

В-пятых, местные исполнительные органы осуществляют свою деятельность на основе профессионализма и принципов государственной службы, при этом крайне важно, чтобы эта деятельность была как можно менее политизированной. С этой целью законодательством установлены следующие принципы деятельности местных исполнительных органов государственной власти: - законность и социальная справедливость; охрана прав и свобод человека и гражданина; соответствие местных и общегосударственных интересов; решение проблем на основе демократии и гласности, с учетом политического плюрализма; ответственность за результаты своей деятельности перед населением; самостоятельность местных органов государственной власти при решении вопросов своих полномочий; обязательность исполнения актов местных органов государственной власти, принятых в пределах своих полномочий; единоначалие в деятельности местных исполнительных органов государственной власти (ст. 5 Закона).

В-шестых, местные исполнительные органы государственной власти осуществляют свою деятельность путем создания благоприятных условий для осуществления гражданами своих конституционных прав в управлении государственными и общественными делами. При этом, местные исполнительные органы государственной власти осуществляют собственные и делегированные им управленческие полномочия. Только таким образом их деятельность будет действительно способствовать социально-экономическому и культурному развитию соответствующей территории (ст. 1, 4, 5 Закона).

Таким образом, местные исполнительные органы входят в единую систему исполнительных органов государственной власти РТ. Это означает вертикальный порядок назначения и освобождения от должности должностных лиц исполнительных органов, осуществление руководства нижестоящими исполнительными органами, выражающееся в праве даче обязательных указаний и отмены их актов, более высокую степень согласованности действий и решений центральных и местных органов исполнительной власти. Местные исполнительные органы являются постоянно действующими органами государственной власти и именно ими принадлежит ведущая роль в организации государственного управления на административно-территориальных единицах. Как отмечает Баглай М.В., «в исполнительной власти

заключено то звено государства, которое практически организует жизнь каждого народа»<sup>1</sup>.

В руках местных исполнительных органов сосредоточена вся полнота власти в административно-политической и социально-экономической сферах. В соответствии с законодательством РТ местные исполнительные органы наделены довольно широкой компетенцией в области исполнительно-распорядительной деятельности. На местные исполнительные органы возложена задача по обеспечению проведения общегосударственной политики исполнительной власти в сочетании с интересами и потребностями развития соответствующей территории. Таким образом, для местных исполнительных органов приоритетными являются общегосударственные задачи, решение которых должно обеспечиваться с учетом региональных особенностей.

При изучении Конституционного Закона РТ «О местных органах государственной власти» следует обратить внимание на один дискуссионный момент. В ст. 1 данного конституционного закона дается определение местного исполнительного органа государственной власти, который определен как «орган, который в пределах соответствующих административно-территориальных единиц обеспечивает исполнение Конституции, законов и других нормативных правовых актов РТ и соответствующих нормативных правовых актов местных органов государственной власти»<sup>2</sup>.

Однако, ряд отечественных авторов критикуют представленную в указанном законе дефиницию местный исполнительный орган государственной власти. Так, Б.Х. Раззоков отмечает, что «выбранная формулировка вряд ли может быть признана удачной, ибо она указывает на родовую принадлежность органа к исполнительной власти и проблема правового закрепления организационной формы деятельности исполнительной власти на местах вновь остается открытой. К тому же деятельность исполнительной власти на местах отнюдь не исчерпывается рассматриваемым кругом органов, в пределах административно-территориальных единиц и за их пределами действуют структуры, не входящие в систему местной власти»<sup>3</sup>. Мы согласны с высказанной позицией данного автора, так как согласно Конституции Таджикистана, местные исполнительные органы построены на принципах единоначалия, при ее осуществлении задействована совокупность местных исполнительных органов, составляющих местную государственную администрацию, что и нуждается в организационно-правовом закреплении.

<sup>1</sup>Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: Учебник для вузов. 5-е изд., изм. и доп.- М.: Норма, 2006.- С. 585.

<sup>2</sup>КЗ РТ «О местных органах государственной власти» // АМО РТ. 2004 г. №5, ст. 339; 2006г., №11, ст.472; 2009г. №12, ст.814; 2010г., №12, ст.800; ЗРТ. 19.03.2013, №960, 2013 г., №3, ст.179, №7, ст.500; 2017 г., №5, ч.1, ст. 268. 2019г., №7, ст.464; 2020г.

<sup>3</sup> Раззоков Б. Х. Система исполнительной власти Таджикистана: правовые проблемы организации.// «Правовые проблемы укрепления Российской государственности» часть 33.- Изд.-во Томского университета.- 2006.- С. 67-77.

Мы считаем, что для того, чтобы дать определение «местные исполнительные органы государственной власти» как отдельного института государственной власти, необходимо определиться с его основными признаками. По этому поводу в науке существуют различные точки зрения. Так, Е. Б. Айтказинов выделяет следующие признаки местных исполнительных органов государственной власти: «а) местные исполнительные органы на основе государственно-властных полномочий осуществления публичных, государственных функций, включающих регулятивные, координационные, исполнительные и другие формы управленческой деятельности в определенной сфере, отрасли, регионе; б) законодательное оформление правового статуса данных органов; в) право принимать в процессе исполнительно-распорядительной деятельности управленческих решений в форме правовых актов, виды и порядок принятия которых установлено законом; г) сложная внутренняя структура, состоящая из структурных подразделений (иногда включает и другие органы) и служащих государственной службы в соответствии со штатным расписанием данного органа; д) финансирование из государственного бюджета; государственные служащие этих органов не могут заниматься какой-либо хозяйственной или коммерческой деятельностью; е) включение местных исполнительных органов государственной власти к иерархической системе исполнительной власти и отчет перед органами высшего уровня»<sup>1</sup>.

Среди отечественных ученых признаки местных органов государственной власти, через призму деятельности местных представительных органов даёт А.Ф. Абдуллоева, некоторые из которых могут быть применимы и к признакам местных органов исполнительной власти, в частности – их деятельность осуществляется в специфических организационных формах, установленных в Конституции и законодательстве страны; исполнительный орган государственной власти на местах состоит из председателя, структур исполнительного органа государственной власти, подчиненных председателю, а также структур центральных органов исполнительной власти; деятельность исполнительного органа осуществляется на основе единоначалия; Председатель местного исполнительного органа государственной власти подотчетен по вопросам своих полномочий соответствующему Маджлису народных депутатов и Президенту Таджикистана<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Айтказинов Е.Б. Конституционно- правовые основы системы региональных представительных и исполнительных органов власти Республики Казахстан: автореф. дис... канд. юрид. наук.- М., 2010. – С.5.

<sup>2</sup> Абдуллоева Д.Ф. Конституционно-правовое регулирование деятельности Председателя местных исполнительных органов государственной власти в Республике Таджикистан. //Право: Современные тенденции: материалы II-ой Международной научной конференции журнала «Молодой ученый», Россия, г. Уфа, апрель 2014. – Уфа: Изд-во: «Лайм» 2014. - С. 49-52.

Таким образом, суммируя все вышесказанное, мы можем выделить следующие признаки местных исполнительных органов государственной власти: они представляют собой организационно-структурное единство, могут выступать как от своего имени, так и от имени государства; они осуществляют соответствующие исполнительно-распорядительные функции; они имеют ограниченный территориальный масштаб деятельности, т.е. действуют не на всей территории государства, а лишь в рамках определенной административно-территориальной единицы, установленной в Конституции и законодательстве РТ; данные органы подконтрольны и подотчетны вышестоящим органам государственной власти (Президент РТ, Правительство РТ); они финансируются из бюджета республики; они осуществляют свои полномочия непосредственно.

На основе указанных признаков, мы можем сформулировать следующее понятие местных исполнительных органов государственной власти - это единоличный орган исполнительной власти, наделенный соответствующей компетенцией и реализующий функции государственного управления в пределах соответствующих административно-территориальных единиц, обеспечивающий исполнение Конституции и других нормативных правовых актов РТ и финансируемый за счет государственного бюджета.

#### **Литература:**

1. Абдуллоева Д.Ф. Конституционно-правовое регулирование деятельности Председателя местных исполнительных органов государственной власти в Республике Таджикистан. //Право: Современные тенденции: материалы II-ой Международной научной конференции журнала «Молодой ученый», Россия, г. Уфа, апрель 2014. – Уфа: Изд-во: «Лайм» 2014. - С. 49-52.
2. Айтказинов Е.Б. Конституционно- правовые основы системы региональных представительных и исполнительных органов власти Республики Казахстан: автореф. дис... канд. юрид. наук.- М., 2010. –28с.
3. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: Учебник для вузов. 5-е изд., изм. и доп.- М.: Норма, 2006.
4. Раззоков Б. Х. Система исполнительной власти Таджикистана: правовые проблемы организации. «Правовые проблемы укрепления Российской государственности» часть 33.- Изд.- во Томского университета.- 2006.- С. 67-77.

**Диноршоев А.М., Қодиров Ч.Ш.**

#### **Фишурда**

#### **Мафҳум ва хусусиятҳои мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти давлатӣ**

Ташкили дурусти фаъолияти мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти давлатӣ, танзими мушаххаси ҳуқуқи ваколат ва шакли фаъолияти ин мақомот барои фаъолияти давлат аҳамияти муҳим дорад. Самаранокии фаъолияти онҳо ба афзоиши неқӯаҳволии аҳоли ва дараҷаи назорат аз болои воҳидҳои маъмурию ҳудудӣ аз фаъолияти самараноки онҳо вобаста аст. Дар

мақола муаллифон дар асоси омӯзиши назариявӣ ва таҳлили қонунгузори кишвар концепсия ва хусусиятҳои мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти давлатиро муайян мекунад.

**Диноршоев А.М., Кодиров Дж.Ш.**

**Аннотация**

**Понятие и признаки местных исполнительных органов государственной власти**

Надлежащая организация и деятельность местных исполнительных органов государственной власти, оптимальное правовое регулирование компетенции и форм деятельности этих органов имеет важное значение для деятельности государства. От их эффективной деятельности зависит рост благосостояния населения и степень управляемости административно-территориальными единицами. В статье авторы, на основе изучения теоретических исследований и анализа законодательства страны определяют понятие и признаки местных исполнительных органов государственной власти.

**Dinorshoev A.M., Kodirov J.Sh.**

**The summary**

**The concept and features of local executive bodies of state power**

The proper organization and activity of local executive bodies of state power, optimal legal regulation of the competence and forms of activity of these bodies is of great importance for the activity of the state. The growth of the well-being of the population and the degree of control over the administrative-territorial units depend on their effective activity. In the article, the authors, based on the study of theoretical research and analysis of the country's legislation, define the concept and features of local executive bodies of state power.

**Имомов А.И\*, Бойназарова Ш.С.\***

**СУБЪЕКТЫ УПРАВМОЧЕННЫЕ РЕШАТЬ ВОПРОСЫ  
ГРАЖДАНСТВА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН**

**Калидвожаҳо:** шаҳрвандӣ, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон, комиссия оид ба масъалаҳои шаҳрвандӣ дар назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон, мақомоти қорҳои дохилӣ, мақомоти қорҳои хориҷӣ, салоҳият.

---

\* Профессор кафедры конституционного права юридического факультета ТНУ, к.ю.н.

\* Аспирантка кафедры конституционного права юридического факультета ТНУ.

**Ключевые слова:** гражданство, Президент Республики Таджикистан, комиссия по гражданским вопросам при Президенте Республики Таджикистан, органы внутренних дел, органы иностранных дел, полномочия.

**Keywords:** citizenship, President of the Republic of Tajikistan, civil affairs commission under the President of the Republic of Tajikistan, internal affairs bodies, foreign affairs bodies, powers.

В науке конституционного права понятие гражданство охватывает различные аспекты и выступает как конституционно-правовой институт, как субъективное право и правовое состояние. Последний аспект непосредственно связан с реализацией правоотношений по поводу гражданства, с их документальным оформлением и возникновением конституционно-правовой сферы правоотношений в сфере гражданства.

Поскольку право на гражданство и связанные с ним интересы как отдельной личности, так и государства реализуются в соответствующих организационных формах, то, следовательно, механизм регулирования вопросов гражданства связан с деятельностью системы, определенных законом государственных органов, ведающих вопросами гражданства<sup>1</sup>.

Правовые основы гражданства определены Конституцией Республики Таджикистан. В качестве основы конституционного строя в ней провозглашен народ Таджикистана, являющиеся носителем суверенитета и единственным источником государственной власти. Народ Таджикистана составляют его граждане, независимо от национальности. Каждый гражданин во властных отношениях выступает от своей имени, а от имени всего народа, право выступать принадлежит только Президенту и парламенту РТ.

Конституционная реформа 2016 г. внесла ясность в вопрос об определении гражданства РТ. Теперь гражданином Таджикистана считается не только лицо, бывшее гражданином Таджикистана на день принятия Конституции страны, но и лицо, которое приобрело гражданство в соответствии с законодательством РТ или межгосударственными договорами Таджикистана. Конституция посвятила две статьи (15 и 16) отдельным вопросам гражданства, отражающие отношение государства к этому вопросу.

Решения вопросов гражданства в целом Конституция отводит к полномочию Президента РТ (п.24 ст.69). Кроме того, согласно п. 28 ст. 69 Президент присваивает почетные звания Таджикистана. На наш взгляд, сюда относится и вопрос о присвоении гражданину иностранного государства, почетного звания “гражданина Республики Таджикистан”. Таким образом, решения основных вопросов гражданства РТ находится в ведении Президента РТ.

Вместе с тем, Конституционный закон РТ «О гражданстве Республики Таджикистан» в гл. 5-6 предусматривает, какие государственные органы ве-

<sup>1</sup> Имомов А. Конституционное право Республики Таджикистан. Учебник. Четвертое изд. с изм. и доп. (на таджикском языке). – Душанбе, 2017- С. 233-267.

дают конкретными делами о гражданстве и каковы полномочия этих органов, а также закрепляет порядок производства и обжалования решений по этим делам.

Для начала остановимся на системе органов, которые решают вопросы гражданства. Так, в соответствии со ст. 30 Конституционного закона РТ «О гражданстве РТ» уполномоченные органы по вопросам гражданства в РТ являются: Президент РТ; Комиссия по вопросам гражданства при Президенте РТ; органы внутренних дел; органы иностранных дел.

Как видно из содержания данной статьи система органов, занимающихся вопросами гражданства четко определена в законодательстве, также, как и порядок подачи и форма заявлений и ходатайств, порядок оформления заявлений по вопросам гражданства, исполнение решений по делам о гражданстве. Как по этому поводу отмечает М.В. Баглай, «строгая регламентация в данном отношении призвана исключить чиновничий волонтаризм в решении вопросов гражданства и защищать права человека»<sup>1</sup>.

Следует отметить, что подобная система органов, занимающихся вопросами гражданства присуща большинству государств постсоветского пространства. Так, схожая система органов сложилась в Российской Федерации, Республике Узбекистан, Республике Беларусь и в ряде других государствах<sup>2</sup>.

Систему органов, решающих вопросы гражданства возглавляет Президент РТ. В ст. 69 Конституции ему предоставлено право решать вопросы гражданства и предоставления политического убежища.

Ст. 31 названного конституционного закона устанавливает вопросы, которые входят в компетенцию Президента РТ при решении вопросов гражданства. К ним относятся: рассмотрение вопросов приобретения и прекращения гражданства РТ, аннулирование решения о приеме в гражданство РТ, утверждение положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства РТ, утверждение положения о почетном гражданине РТ, создание комиссии по вопросам гражданства для предварительного рассмотрения вопросов гражданства и утверждение ее положения, определение порядка деятельности и взаимодействия уполномоченных органов, рассматривающих вопросы гражданства РТ, рассмотрение вопроса о приеме в гражданство РТ иностранных граждан и лиц без гражданства, без соблюдения условий, предусмотренных абзацами 1 и 2 ст. 15 Конституционного закона РТ «О гражданстве РТ», осуществление иной компетенции по вопросам гражданства РТ в соответствии с Конституцией РТ и другими нормативными правовыми ак-

<sup>1</sup> Имомов А. Правовой статус человека и гражданина, права, свободы и основные обязанности (на таджикском языке). – Душанбе, 2013. – С.27-47

<sup>2</sup> Диноршоев А.М., Салохидинова С.М. Конституционное право Республики Таджикистан: учебное пособие. – Душанбе, 2017. – С. 202; Диноршоев А.М., Салохидинова С.М., Сулаймонов М.С. Конституционное право государств-участников Содружества Независимых Государств и стран Балтии // под общей ред. А.М. Диноршоева: учебное пособие. – Душанбе, 2017. – 540 с.

тами РТ, определение порядка рассмотрения вопросов о приобретении и прекращении гражданства РТ. По данным вопросам Президент РТ издает указы<sup>1</sup>.

Важные задачи в области гражданства в большинстве постсоветских государств, в том числе и в РТ возложены на комиссию по вопросам (либо делам) гражданства, образуемые при Президенте республики. Основными задачами подобных органов являются предварительное рассмотрение вопросов гражданства, подготовка предложений для Президента по делам о гражданстве, обеспечение проведения единой государственной политики в области гражданства, контроль за исполнением решений по вопросам гражданства. Нормативную базу для деятельности комиссии образует национальный закон о гражданстве, а также соответствующие положения. В республике правовое положение Комиссии по вопросам гражданства при Президенте РТ определяется статьей 32 конституционного закона «О гражданстве Республики Таджикистан» и положением о Комиссии по вопросам гражданства при Президенте РТ от 11 апреля 2017 г., № 867<sup>2</sup>. В соответствии с данным положением Комиссия является консультативно совещательным органом при Президенте РТ, обеспечивающим реализацию конституционных компетенции Президента РТ по решению вопросов гражданства. При этом, Комиссия является постоянно действующим органом и состоит из председателя, которым является Премьер-министр РТ, заместителя председателя, которым является Начальник управления гарантий прав человека Исполнительного аппарата Президента РТ, ответственного секретаря которым является заместитель начальника управления гарантий прав человека Исполнительного аппарата Президента РТ и 9 других членов Комиссии, которыми являются помощник Президента РТ по правовым вопросам, помощник Президента РТ по вопросам социального развития и связям с общественностью, начальник правового управления Исполнительного аппарата Президента РТ, председатель Верховного Суда РТ (по согласованию), Генеральный прокурор РТ, министр юстиции РТ, министр внутренних дел РТ, министр иностранных дел РТ, председатель Государственного комитета национальной безопасности РТ и декан юридического факультета Таджикского национального университета<sup>3</sup>.

Основными задачами Комиссии являются: - предварительное рассмотрение ходатайств по вопросам гражданства РТ, представлений об утрате гражданства РТ, заключений об отмене решения о приеме в гражданство РТ и подготовка по ним предложений Президенту РТ; информационное и

<sup>1</sup> Диноршоев А.М., Салохидинова С.М., Сулаймонов М.С. Указ. раб. – С. 232.

<sup>2</sup> КЗ РТ «О гражданстве Республики Таджикистан» от 8 августа 2015 г.// Правовая база «Adliya».

<sup>3</sup> Нехай Э.А. Становление и развитие института гражданства: конституционный аспект (на примере России и стран ближнего зарубежья): дисс. на соис. уч. степени к.ю.н.- М., 1998. – С. 72

аналитическое обеспечение деятельности Президента РТ по реализации возложенных на него Конституцией РТ полномочия по решению вопросов гражданства РТ; подготовка Президенту РТ предложений по совершенствованию государственной политики в области гражданства; подготовка Президенту РТ предложений по совершенствованию законодательства РТ о гражданстве, а также по разрешению возникающих в этой сфере проблем.

Для решения поставленных задач Комиссия наделяется соответствующим кругом полномочий: запрашивать и получать в установленном порядке необходимые материалы от государственных органов, предприятий, учреждений и других организаций, а также от должностных лиц; приглашать на свои заседания должностных лиц для выяснения обстоятельств, касающихся реализации законодательства РТ о гражданстве; проводить совещания, конференции и иные мероприятия по вопросам гражданства РТ; создавать рабочие и экспертные группы в целях выполнения своих полномочий; другие полномочия, предусмотренные законодательством РТ.

Таким образом, можно заключить, что комиссия в пределах своих полномочий рассматривает заявления (ходатайства, представления) о приобретении и прекращении гражданства. При этом она всесторонне оценивает доводы заявителя, содержание ходатайства или представления, заключения государственных органов и другие необходимые документы. Она вправе истребовать по находящемуся в ее производстве делу документы и материалы у государственных органов и общественных объединений. По каждому заявлению (ходатайству, требованию) комиссия вносит на рассмотрение Президента предложение или рекомендацию.

Немалую роль в системе органов, ведающих вопросами гражданства, играют министерство внутренних дел и подведомственные ему органы, министерство иностранных дел, дипломатические представительства и консульские учреждения. Данные органы могут быть охарактеризованы в качестве органов, которые, во-первых, рассматривают дела о гражданстве по первой инстанции; принимают от лиц, постоянно проживающих на территории республики, или за рубежом заявления и ходатайства по вопросам гражданства; проверяют факты и документы, представленные в их обоснование. Во-вторых, они принимают окончательные решения, определяя принадлежность указанных лиц к гражданству республики, а также осуществляют регистрацию приобретения или прекращения гражданства в случаях, предусмотренных законодательством о гражданстве. Также дипломатическим представительствам и консульским учреждениям вменяется в обязанность ведения учета граждан республики, постоянно проживающих за ее пределами.

Ст. 33-34 конституционного закона РТ «О гражданстве Республики Таджикистан» устанавливает следующий круг полномочий указанных органов.

*К полномочиям органов внутренних дел по вопросам гражданства РТ относятся: определение принадлежности лиц, проживающих в РТ, к граж-*

данству РТ, принятие от лиц, проживающих в РТ, ходатайства по вопросам гражданства РТ, проверка фактов и документов, представленных в обоснование представленных запросов и, в необходимых случаях, требование у соответствующих государственных органов дополнительную информацию, направление Президенту РТ запросов по вопросам гражданства РТ, заключения и документов, представленных применительно к конкретным основаниям приобретения или прекращения гражданства РТ, а также другие материалы, исполнение решений, принятых Президентом РТ по вопросам гражданства РТ, в отношении лиц, проживающих на территории РТ, оформление соответствующих документов по вопросам гражданства в пределах своих полномочий.

*К полномочиям органов иностранных дел по вопросам гражданства РТ относятся* – определение принадлежности лиц, проживающих за пределами РТ, к гражданству РТ, принятие от лиц, проживающих за пределами РТ, ходатайства по вопросам гражданства РТ, проверка фактов и документов, представленных в обоснование запросам и, в необходимых случаях, требование у соответствующих государственных органов гражданства РТ, заключения и документов, представленных применительно к конкретным основаниям приобретения или прекращения гражданства РТ, а также другие материалы, исполнение актов, принятых Президентом РТ по вопросам гражданства РТ, в отношении лиц, проживающих за пределами РТ, оформление соответствующих документов по вопросам гражданства в пределах своих полномочий, осуществление учета граждан РТ, проживающих за пределами РТ, и учет утраты ими гражданства<sup>1</sup>.

Исходя из вышеизложенного, можно констатировать, что в РТ сформирована классическая для постсоветских государств система государственных органов, решающих вопросы гражданства, которая имела место в советском государстве.

Классифицируя государственных органов ведающими вопросами гражданства, мы считаем, что решения вопросов гражданства Таджикистана, кроме перечисленных государственных органов, принимают участие и некоторые другие органы. Речь идет о Мажлиси Оли – парламенте РТ и Комитет государственной безопасности РТ, которые в соответствующих формах участвуют в решении вопросов гражданства. Так, Мажлиси Оли принимает участие в этом процессе путем принятия конституционного закона о гражданстве, при необходимости внесения изменения и дополнения в данный закон, и контроля за его соблюдением участвует в решении вопросов гражданства РТ. Комитет государственной безопасности исходя из своей юрисдикции следить за обоснованностью подготовки материалов по вопросам гражданства, соблюдению прав граждан и обеспечению безопасности государства при решении вопросов гражданства. В этих целях они сотру-

<sup>1</sup> Имомов А. Указ. раб. – С.27-47.

ничают с компетентными органами ведающими вопросами гражданства и предпринимает необходимые оперативные меры для предотвращения случаев необоснованного решения вопроса о приеме в гражданство и выхода из гражданства РТ.

#### **Литература:**

1. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. - М., 1998.
2. Диноршоев А.М., Салохидинова С.М. Конституционное право Республики Таджикистан: учебное пособие. – Душанбе, 2017.
3. Диноршоев А.М., Салохидинова С.М., Сулаймонов М.С. Конституционное право государств-участников Содружества Независимых Государств и стран Балтии // под общей ред. А.М. Диноршоева: учебное пособие. – Душанбе, 2017. – 540 с.
4. Имомов А. Конституционное право Республики Таджикистан. Учебник. Четвертое изд. с изм. и доп. (на таджикском языке). – Душанбе, 2017.
5. Имомов А. Правовой статус человека и гражданина, права, свободы и основные обязанности (на таджикском языке). – Душанбе, 2013.
6. Нехай Э.А. Становление и развитие института гражданства: конституционный аспект (на примере России и стран ближнего зарубежья): дисс. на соис. уч. степени к.ю.н. – М., 1998.

**Имомов А.И., Бойназарова Ш.С.**

#### **Фишурда**

#### **Субъектони ваколатдори ҳалли масъалаҳои шаҳрвандӣ, ки дар Ҷумҳурии Тоҷикистон ваколатдоранд**

Дар мақола муаллифон масъалаи низоми мақомоти ҳокимияти давлатии Тоҷикистонро ки салоҳияти баррасии масъалаҳои шаҳрвандиро доранд, таҳлил намудаанд. Дар асоси таҳлили қонунгузорӣ, салоҳиятҳои асосии ин мақомотҳо оид ба баррасии масъалаҳои шаҳрвандӣ муайян карда мешаванд.

**Имомов А.И., Бойназарова Ш.С.**

#### **Аннотация.**

#### **Субъекты управомоченные решать вопросы гражданства в Республике Таджикистан**

В статье авторы исследуют вопрос о системе органов государственной власти в Таджикистане, в обязанности которых входит рассмотрение вопросов гражданства. На основе анализа законодательства определяются основные полномочия данных органов по рассмотрению вопросов о гражданстве.

**Imomov A.I., Boynazarova Sh.S.**

#### **The summary.**

#### **Subjects entitled to resolve issues of citizenship in the republic of tajikistan**

In the article, the author explores the issue of the system of public authorities in Tajikistan, whose duties include consideration of citizenship issues. Based

on an analysis of the legislation, the main powers of these bodies to consider citizenship issues are determined.

Сулаймонзода М.С.\*

## НИҲОДИ ПРЕЗИДЕНТӢ ДАР ДАВЛАТҲОИ ПАСОШӮРАВӢ

**Калидвожаҳо:** Президент, сардори давлат, давлатҳои пасошӯравӣ, таҷзияи ҳокимияти давлатӣ, ҳокимияти иҷроия.

**Ключевые слова:** Президент, глава государства, постсоветские государства, разделение властей, исполнительная власть.

**Keywords:** President, head of state, post-Soviet states, separation of powers, executive power.

Институти президентӣ барои аксарияти давлатҳои пасошӯравӣ аҳамияти махсус ва дар арсаи сиёсии онҳо нақши калидиро дорад. Ҳамзамон, механизмҳои мавҷудаи падидаи президентӣ дар ин давлатҳо аз навҳои ҷаҳонии "классикӣ", бо назардошти он ки онҳо ибтидо ташаккул ёфта буданд, ба кулӣ фарқ мекунанд. Ин на аз хусусиятҳои институти президентӣ, балки аз тарзҳои амалисозии он вобастагӣ дорад. Дар ҷумҳуриҳои собиқ шӯравӣ, ҳатто бо низомҳои сиёсии мухталифу гуногуни давлатҳои номбурда нигоҳ накарда, амалисозии ин институти муҳимми сиёсии давлатҳо метавонанд монанд бошанд. Ҳама ҳолатҳои дар боло овардашуда, ки дар тӯли қариб се даҳсола рушд кардаанд, зарурати муайян кардани шаклҳои инкишофи институти президентиро дар кишварҳои пасошӯравӣ тақозо мекунанд. Барои ҳалли ин масоил, дар мақола кӯшиши таҳлили инкишофи институти президентӣ дар ин давлатҳо, хусусиятҳои фаъолияти он, механизмҳои муқарраршудаи институтсионалии ҳамкорӣ сарвари давлат ва дигар мақомоти давлатӣ, инчунин таъсири ӯ ба вазъи низоми сиёсӣ таҳлил карда шудааст.

Низоми сиёсии кишварҳои пасошӯравӣ бештар баъд аз давраи пош хурдани Иттиҳоди Шӯравӣ ба низоми нави сиёсии давлатдорӣ гузашт, ки маҳаки асосии амалисозии ин низом ба сардори давлат, махсусан ба ниҳоди президентӣ вобастагӣ дорад. Институти президентӣ тақрибан дар ҳама давлатҳои пасошӯравӣ дар як вақт - бо қабули конституцияҳои нав оғозёфт ва ин боиси аз саҳнаи сиёсӣ нопадид ва решақан гардидани ниҳодҳои ҳокимияти шӯравӣ шуд. Дар конституцияҳои нави давлатҳои номбурда нақши бартаридоштаи ниҳоди президентиро дар низоми сиёсӣ ва мақомоти давлатӣ танзим

---

\*Номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, устои кафедраи ҳуқуқи конституционии факултети ҳуқуқшиносии ДМТ.

намудаанд. Боиси тазаккур аст, ки вобаста ба таҳлили ин институт дар давлатҳои пасошӯравӣ, бо дарназардошти рушди институти президент дар қаламрави пасошӯравӣ, диққат бояд ба он давлатҳои равона карда шавад, ки аз аввали ташкили ин ниҳод мавқеи ҳалқунандаро дар низоми сиёсии кишвар доро буданд. Бинобар ин, ин рақам кишварҳои назди Балтикаро дар бар намегирад, зеро дар онҳо новобаста аз ташкили институти президентӣ он дар айни замон дар низоми ҳокимияти давлатӣ дар муқоиса бо дигар кишварҳои пасошӯравӣ нақши миёнаро иҷро менамояд. Олимони соҳа сабаби асосии ба қадри зарурӣ инкишоф наёфтани институти президентиро дар кишварҳои номбурда ба хусусиятҳои фарҳангӣ таърихӣ ин давлатҳо вобаста медонанд.<sup>1</sup> Таъсири назаррас ба ин раванд бо вижагиҳои рушди таърихӣ кишвар, вижагии фарҳангӣ сиёсии он, анъанаҳои давлатдорӣ, таносуби нерӯҳои гуногуни сиёсӣ ва мақоми асосии ваколатдори идораи давлатӣ ҳангоми таҳия ва қабули Конститутсия воғузор карда мешавад.

Албатта, таъсири анъанаву фарҳангӣ давлатдорӣ давлатҳои Аврупо, ба монанди Лаҳистон, Финляндия ва дигар давлатҳои ҳамсарҳад бе таъсир намебошад. Омили дигар, вобаста ба зуд нарафтани мафкураи советӣ, новобаста аз дошани аллақай таҷрибаи кории институти президентӣ ва ӯ дар интихоби моделҳои институти президентӣ, яккасардориро инкор ва бегона мешумориданд. Ниҳоди президентӣ дар аввал нақши ҳалқунандаро дар ташкили давлатдорӣ муосир дар баъзе давлатҳо пайдо намуда, тавачҷӯҳи дигар давлатҳои пасошӯравиро ба худ ҷалб намуд.

Ташкили институти президентӣ дар баъзеи ин гурӯҳи давлатҳо хеле мушкил буд ва ду равандро ҳамроҳӣ мекард: 1. "Раҳой" аз ниҳодҳои боқимондаи ҳокимияти шӯравӣ, ки дар баъзе ҳолатҳо ҳатто ба ихтилофи байни шохаҳои ҳукумат табдил ёфт (Россия, Қирғизистон); 2. Баргараф кардани монеаҳои марбут ба сепаратизм ва ғаразҳои элита (Озобҷон, Гурҷистон ва ғ.).<sup>2</sup>

Дар илми ҳуқуқ вобаста ба пайдоиши ин институт олимони низ ақидаҳои гуногун вобаста ба пайдоиши ин ниҳод низ пешбинӣ шудаанд, аз ҷумла ба қадри зарурӣ инкишоф наёфтани ҷомеаи шахрвандӣ, набудани механизм ва қудрати рафъи бӯҳрон дар самтҳои асосии давлатдорӣ, ё худ зарурати навсозии босуръати иктисодиёти миллӣ ва низоми сиёсӣ.

Умуман, бояд қайд намуд, ки ба инкишофи ниҳоди президентӣ дар давлатҳои пасошӯравӣ фавқуллода, хеле зуд ва бо тариқи ислоҳоти

<sup>1</sup>Штоль В.В. Постсоветские государства: поиски самоидентификации и издержки независимости // Обозреватель — Observer.- 2012.- № 12 (275).- С.3.

<sup>2</sup>Егоров В.Г. Режимная трансформация постсоветских независимых государств // Международные отношения.- 2013.- № 4.- С.454.

конституционӣ сурат гирифт, ки бештари онҳо бевосита ба ҳокимияти президентӣ вобаста мебошад. Ҳамчунин, барои институтсионализатсияи комилу муваффақонаи ниҳоди президентӣ ва инчунин сохтани механизмҳои самарабахши ҳамкориҳои институт ва тақвияти ҳамҷонибаи онро тақозо менамояд, инкишофи асосҳои ҳуқуқии ҳамкориҳои президент бо дигар мақомоти сиёсӣ мебошад<sup>1</sup>. Агар дар ин самт институти президентиро дар давлатҳои пасошӯравӣ мавриди таҳлил қарор диҳем, ду тамоюлҳои гуногунро дар инҷо дидан мумкин аст. Яқум, салоҳияти роҳбари давлат, асосан тавассути амалияҳои расмӣ мустақкам карда шуда, ҳаҷми ваколатҳои Президент дар самти амалӣ - ҳуқуқӣ меафзояд (Озарбойҷон пас аз соли 1993, Беларус пас аз соли 1994, Россия, Қазоқистон ва ғ.). Дуюм, дар ҳолатҳои дигар, ки, асосан тавассути муассисаҳои ғайрирасмӣ (Қирғизистон, Гурҷистон ва ғайра) амалисозии ваколати Президент ба вуҷуд меоянд. Дар равиши аввал, таъсири ин институт ба режими сиёсии давлатӣ бештар аст ва аз ҷиҳати мутобиқсозии институтсионалӣ ба давлат устувортар мебошад. Дар самти дуюм бошад, на танҳо хавфҳои ноустувории низоми сиёсиро ба вуҷуд меоранд (масалан, дар сурати пайдоиши ихтилофҳо дар дохили элита ва дар натиҷа қатъи созишномаҳои ғайрирасмӣ), балки инчунин боиси комилан бадном гаштан ва аз байн бурданини ниҳод дар ҷома шуданаш имконпазир мебошад.

Тамоюли дигари рушди институти президент дар ҷумҳуриҳои собиқ Иттиҳоди Шӯравӣ ки бояд қайд кард, аз он иборат аст, ки вобаста ба саҳми сарвари давлат дар рушд ва барқарорсозии сулҳу ваҳдат ва асоси инкишофдиҳандаи тамоми рукнҳои давлатдорӣ ва тавассути раӣпурсӣ тағйирот ба қонунгузорӣ ворид кардашуда, боиси дар мӯҳлати муайян дар сари қудрат мондани ӯ мегардад. Ин бо роҳҳои гуногун ба даст оварда мешавад: 1) пурра бекор кардани маҳдудият дар бораи интихоби раӣ дар пайи як шахс ба сардори давлат (Беларус дар соли 2004, Озарбойҷон дар соли 2009); 2) азбайн бурдани маҳдудиятҳо дар бораи интихоби бе маҳдуди президенти мушаххас ё худ президенти умрбодӣ (Туркменистон дар соли 1999, Қазоқистон дар соли 2007); 3) "Давр задан" -и маҳдудияти муқарраршуда дар бораи имконияти аз нав интихоб шудан тағйирот аз ҷониби мақоми ваколатдори назорати конституционӣ аз нигоҳи «нуқтаи ибтидоӣ»-и мӯҳлати президентӣ (Беларус дар соли 1996); 4) тақсими ваколат ба манфиати Сарвазир ва гузариш ба ҷумҳурии парлумонӣ, то ки имконияти баъди ба охиращидани мӯҳлати ваколати президентӣ ба мансаби Сарвазир гузаштан (Арманистон дар соли 2017); 5) тамдиди мӯҳлати ваколати Президент тавассути раӣпурсӣ даъват мекунад (Туркменистон дар соли 1994, Қазоқистон дар со-

<sup>1</sup> Гаджиев Х.А. Институт президента в постсоветских государствах: особенности функционирования и тенденции развития // Вестник РУДН. Серия: Политология. - №3. - 2018. - С.427.

ли 1995); 6) "тағйироти сиёсӣ" - истеъфои муваққати Президент аз вазифа ба вазифаи дигари олии мувофиқ бо конституцияи мавҷуда бо мақсади баргаштан ба курсии президентӣ (Россия дар с. 2008).

Дигар хусусияти инстиутути мазкур дар давлатҳои пасошӯравӣ – ин мақоми Президент дар низоми таҷзияи ҳокимияти давлатӣ мебошад. Дар он давлатҳое, ки Президент сардори давлат ва ҳокимияти иҷроия аст, он бештар ба ҳокимияти иҷроия марбут буда, самти фаъолияти он ба ҳуқуқтатбиқсозиву иҷроия равона гардидааст, ё ба ин ки ба ин самтҳо низ маҳдуд нагардидааст (Гурҷистон, Таркманистон, Узбекистон)<sup>1</sup>.

Дар кишварҳое, ки Президент танҳо мақоми сардори давлатро дорад, нисбат ба ҳама шохаҳои ҳокимият волоият дорад ва ба ҳеҷ кадоме аз онҳо дохил намешавад (Беларуссия, Россия, Қазоқистон ва ғ.). Дар ин ҳолат Президент ҳамоҳангсоии системаи сиёсӣ ва ба ин васила дорои ваколати васеъ мебошад, ки ба ҳар се шохаи ҳукумат таъсир мерасонанд<sup>2</sup>. Дар бисёр давлатҳои пасошӯравӣ Президент дар сатҳи конституционӣ қобилияти таъсири назаррас ба фаъолиятҳои шохаи қонунгузорӣ ва чараёни қонунгузориро дорад. Масалан, вай ҳуқуқи ташаббуси қонунгузорӣ мебошад (яъне ӯ метавонад лоиҳаи қонунҳо барои баррасӣ ба парлумон пешниҳод кунад); ҳуқуқи веторо дорад, яъне лоиҳаи қонунҳое, ки парлумон қабул кардааст метавонад барои ин аз нав баррасӣ кардан пешниҳод намояд; ҳуқуқи пароканда кардани парламент ва ғайраро дорад. Дар ин гурӯҳи давлатҳо дар амалисозии ваколати Президент аҳамияти амр ва фармонҳои Президентро алоҳида бояд гуфт, чунки сарвари давлат вазифа ва функцияҳои худро тавассути санадҳои худ иҷро мекунад ва фарогирандаи танзими доираи хеле васеи масъаларо доро мебошад. Дар баъзе кишварҳо ҳатто раванди ислоҳоти конституционӣ бевосита дар асоси ин санадҳои сурат мегирад (Қазоқистон)<sup>3</sup>. Аз таҳлили масоили зикршуда хулоса намудан мумкин аст, ки дар ин таҳқиқот ниҳоди президентӣ дар давлатҳои пасошӯравӣ, ҷанбаҳои гуногуни ҳар як низоми давлатро дар алоҳида нишон дода нашуд. Бо ақидаи В.Ю.Чернов розӣ шудан мумкин аст, ки вай менависад: «Тарафҳои сулҳ ва заифии ин ё он низоми ҳокимияти иҷроия, пеш аз ҳама, бо қобилияти нигоҳ доштани ҳокимияти устувор ва бо масъулият муайян карда мешавад<sup>4</sup>. Дар воқеъ аз таъсиси ин институти муҳимми сиёсӣ аксарият давлатҳои па-

<sup>1</sup> Гаджиев Х.А. Асари ишорашуда.- С.429.

<sup>2</sup> Гельман В.Я. Институциональное строительство и неформальные институты в современной российской политике // Полис. Политические исследования.- 2003.- Т. 4.- № 4.- С.154.

<sup>3</sup> Змиевский Д.В. Конституционно-правовые преобразования в государствах постсоветского пространства: понятие, сущность, предпосылки и формы // Фундаментальные и прикладные исследования кооперативного сектора экономики. - 2012.- № 2.- С. 21.

<sup>4</sup> Чернов В.Ю. Системы правления в Европе: классификация и сравнительный анализ // Политика.-№1. -С. 142-158.

сошӯравӣ нисбат ба даврони бидуни ин институт, дар ҳақиқат тараққӣ ёфтаанд.

#### **Адабиёт:**

1. Штоль В.В. Постсоветские государства: поиски самоидентификации и издержки независимости // Обозреватель - Observer.- 2012.- № 12 (275).- С.2 - 12.
2. Егоров В.Г. Режимная трансформация постсоветских независимых государств // Международные отношения.- 2013.- № 4.- С.450 - 501.
3. Гаджиев Х.А. Институт президента в постсоветских государствах: особенности функционирования и тенденции развития // Вестник РУДН. Серия: Политология.- №3.- 2018.- С.421 - 429.
4. Гельман В.Я. Институциональное строительство и неформальные институты в современной российской политике // Полис. Политические исследования.- 2003.- Т. 4.- № 4.- С.151 - 160.

**Сулаймонзода М.С.**

#### **Фишурда**

##### **Ниҳоди президентӣ дар давлатҳои пасошӯравӣ**

Институти президентӣ барои аксарияти давлатҳои пасошӯравӣ аҳамияти махсус ва дар арсаи сиёсии онҳо нақши калидиро дорад. Дар ҷумҳуриҳои собиқ шӯравӣ, ҳатто бо низомҳои сиёсии мухталифу гуногуни давлатҳои номбурда нигоҳ накарда, амалисозии ин институти муҳими сиёсии давлатҳо метавонанд монанд бошанд. Аз ин лиҳоз таҳлили муқоисавии инкишофи институти президентиро дар кишварҳои пасошӯравӣ масоили мубрам мебошад.

**Сулаймонзода М.С.**

#### **Аннотация**

##### **Институт Президента в постсоветских странах**

Институт президентства имеет особое значение для большинства постсоветских государств и играет ключевую роль на их политической арене. В бывших советских республиках реализация этого важного политического института во многих случаях является аналогичной, даже несмотря на разные политические системы этих государств. Поэтому сравнительный анализ развития института президентства в постсоветских странах является важным вопросом.

**Sulaimonzoda M.S.**

#### **The summary**

##### **Institute of the President in post-Soviet countries**

The institution of the presidency is of particular importance for most post-Soviet states and plays a key role in their political arena. In the former Soviet republics, the implementation of this important political institution is in many cases similar, even despite the different political systems of these states. Therefore, a

comparative analysis of the development of the institution of presidency in post-Soviet countries is an important issue.

Тохилова Н.А.\*

## РОЛЬ НАЦИОНАЛЬНОГО БАНКА ТАДЖИКИСТАНА В УКРЕПЛЕНИИ ЭКОНОМИЧЕСКОГО СУВЕРЕНИТЕТА СТРАНЫ

**Калидвожаҳо:** соҳибхитиёрии давлатӣ, соҳибхитиёрии иқтисодӣ, бонк, бонки марказӣ (миллӣ), сиёсати монетарӣ, устувории молиявӣ.

**Ключевые слова:** государственный суверенитет, экономический суверенитет, банк, центральный (национальный) банк, монетарная политика, финансовая устойчивость.

**Keywords:** state sovereignty, economic sovereignty, bank, central (national) bank, monetary policy, financial stability.

На современном этапе развития изучению вопросов защиты государственного суверенитета, в том числе экономического, его правового закрепления, а также изучению роли центральных банков уделяется особое внимание.

До того, как рассмотреть вопросы защиты экономического суверенитета страны и роль Национального банка Таджикистана (далее - НБТ) в его укреплении, считаем целесообразным, сначала, рассмотреть вкратце вопросы самого суверенитета, в том числе экономического. Итак, в первую очередь необходимо отметить, что в литературе существуют источники, указывающие, на то, что Жан Боден (1530-1596) является первым в истории политико-правовой мысли, кто сформулировал и обосновал понятие суверенитета как существенного признака государства в рамках своего произведения «Шесть книг о государстве»<sup>1</sup>. Учёный считал, что «суверенная власть государства является (должна быть) постоянной и абсолютной»<sup>2</sup>. Эта суверенность – власть высшая и независимая как внутри страны, так и в отношениях с зарубежными государствами<sup>3</sup>.

Л. Оппенгейм в свою очередь, считал, что суверенитет - это «полная независимость государства в пределах страны и за её пределами»<sup>4</sup>. Такое же мнение высказал Г.И. Тункин, который отмечал, что «суверенитет - это при-

---

\*Кандидат юридических наук.

<sup>1</sup> [https://protocol.ua/ua/teoriya\\_gana\\_bodena\\_o\\_gosudarstvennom\\_suverenitete/](https://protocol.ua/ua/teoriya_gana_bodena_o_gosudarstvennom_suverenitete/)(дата обращения: 21. 12. 2020г.).

<sup>2</sup>Jean Bodin on Sovereignty. Edward Andrew.University of Toronto. <https://arcade.stanford.edu/rofl/jean-bodin-sovereignty>(дата обращения: 21. 12. 2020г.).

<sup>3</sup> Там же.

<sup>4</sup> Оппенгейм Л. Международное право. Т. 1. Мир. Полутом 1.- М., 1948 – С.130.

сущее государству верховенство на своей территории, независимость в международных отношениях»<sup>1</sup>.

Здесь интересным является мнение Н. А. Ушакова, который считает, что понятие «суверенитет» можно использовать только в отношении государства и его использование в другом значении не только нежелательно, но и в научно-политическом смысле является недопустимым, поскольку своим результатом имеет порождение «путаницы»<sup>2</sup>.

Таким образом, на основе этого, мы приходим к выводу о том, что, будучи комплексным и многоуровневым понятием, государственный суверенитет – это «правосубъектность» государства, которая даёт ему возможность иметь права и обязанности, нести ответственность, а также быть полноправным независимым участником внутрисударственных и межгосударственных отношений. Кроме того, государственный суверенитет символизирует верховенство и независимость государства, как во внешних, так и во внутренних взаимоотношениях и, являясь неотчуждаемым правовым характером независимого государства, отражает и обеспечивает его политическую, правовую и экономическую самостоятельность. Иными словами, суверенитет, будучи основным юридическим признаком независимого государства, является свойством, которое даёт возможность государству самостоятельно принимать решения и определять свою политику.

В этом контексте необходимо упомянуть о Декларации о недопустимости интервенции и вмешательства во внутренние дела государств, которая принята резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН за №36/103 от 9 декабря 1981 г. Данный документ предусматривает, что «суверенное и неотъемлемое право государства свободно определять свою собственную политическую, экономическую, культурную и социальную систему, развивать свои международные отношения и осуществлять неотъемлемый суверенитет над своими природными ресурсами в соответствии с волей его народа без внешней интервенции, вмешательства, подрывной деятельности, принуждения или угрозы в какой бы то ни было форме»<sup>3</sup>.

Необходимо отметить, что в литературе также указывается мнение о том, что суверенитет не может быть разделён, увеличен или уменьшен, а может быть разделён лишь по определению его направления, установлении его компетенции. Таким образом, будучи основным атрибутом государства, суверенитет по своей природе и сущности неделим, т.е., данный элемент

<sup>1</sup> Тункин Г. Основы современного международного права.- М., 1956. – С.15.

<sup>2</sup> Ушаков Н. Государство в системе международно-правового регулирования.- М., 1997. – С. 11

<sup>3</sup> [https://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/declarations/internal\\_affairs\\_decl.shtml](https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/internal_affairs_decl.shtml)

необходимо рассматривать как качественную характеристику, а не количественную<sup>1</sup>.

Сегодня мировой финансовый кризис, глобализация, интеграционные и дезинтеграционные процессы обуславливают актуальность изучения проблематики экономического суверенитета государства. В этом контексте, интересное определение экономическому суверенитету дают И.П. Блищенко и Ж. Дориа, которые рассматривая различные элементы международных отношений, считают, что экономический суверенитет главная нормативно-правовая гарантия перестройки межгосударственных отношений на справедливой основе<sup>2</sup>. Итак, можно сделать вывод, что экономический суверенитет - это сфера действия государственной власти, охватывающая всю экономическую направленность страны. Данный феномен даёт возможность государству регулировать экономические отношения, определять перспективные направления развития, а также обеспечивать независимость страны в этом направлении.

Необходимо отметить, что государство, будучи гарантом обеспечения социальных, экономических и общенациональных интересов, тем самым выступает в качестве основного субъекта осуществления и поддержания экономического суверенитета. Однако, другим важным моментом здесь также является то, что «государство не единственный институт, заинтересованный в сохранении экономической суверенности»<sup>3</sup>. Здесь, для достижения поставленных целей, обеспечения стабильности экономического суверенитета и дальнейшего развития экономики в целом, государство плотно сотрудничает с частным сектором и гражданским обществом. Только такой подход может дать полное, комплексное и системное достижение желаемых результатов и обеспечить устойчивый экономический рост и раскрыть потенциал для дальнейшего развития финансовой системы и экономики.

В литературе существует множество мнений о принципах реализации экономического суверенитета и обобщая различные точки зрения можно сделать вывод о том, что основными являются такие принципы как единая валюта по всей территории страны, денежная эмиссия, свободное передвижение и перемещение товаров и услуг, единство экономического пространства, финансовая самостоятельность и единство фискальной системы.

Рассматривая структуру экономического суверенитета, важно отметить, что она тесно связана со структурой экономической системы в целом и

<sup>1</sup> Догадойло Е. Экономический суверенитет Российской Федерации: анализ основных правовых форм реализации на современном этапе. // Вестник социальные и гуманитарные науки.-М., 2018/1.- С.177-184.

<sup>2</sup> Блищенко И.П. Дориа Ж. Экономический суверенитет государства. Учебное пособие.- М., 2000. – С.18.

<sup>3</sup> Юрѐва Н. П. Национальный экономический суверенитет в условиях глобализации// [электронный ресурс] <http://economy-lib.com/natsionalnyy-ekonomicheskiy-suverenitet-v-usloviyah-globalizatsii#ixzz4x76uglsP>(дата обращения: 01.09.2017г.)

включает в себя не только такие элементы как социально-экономические отношения, хозяйственная деятельность, хозяйствующие субъекты, государственная и частная собственность, производство, потребление и распределение ресурсов, но также включает в себя такие компоненты, как хранение и управление международными резервами, осуществление денежно-кредитной политики, монопольное осуществление эмиссии денежной наличности, выпуск в обращение денег и их изъятие из обращения, разработка макропруденциальной политики, проведение экономического и денежного анализа и многое другое, от которых непосредственно зависят обеспечение и защита экономического суверенитета страны. В урегулировании данных вопросов особое место занимает центральный (национальный) банк.

В результате этого видоизменения, сегодня в соответствии с ч. 4 ст. 2 Закона РТ «О Национальном банке Таджикистана» (от 28 июня 2011 г. за № 722), а также в соответствии с ч. 6 ст. 1 Закона РТ «О банковской деятельности» (от 19 мая 2009 г. за №524) под понятием банк понимается кредитная организация, основной целью которой является получение прибыли, которая имеет уставный капитал и право выполнения хотя бы трёх следующих операций: привлечение депозитов и сбережений, выдачу кредитов, открытие и ведение банковских счетов.

Теперь, возвращаясь к вопросу центрального (национального) банка, нужно отметить, что данное понятие ввели в оборот в начале XIX века. В литературе существует мнение о том, что первый центральный банк, который взял на себя обязательства по эмиссии денежных средств был создан ещё в XVII веке, а именно это был Банк Стокгольма в 1668 г. На сегодняшний день существует множество определений, описывающих суть и значимость центрального (национального) банка, но большая часть существующих определений носят функциональный характер. Например, Майкл Д. Бордо считает, что центральный банк - это орган, который ответственен за денежную и кредитную политику и для достижения своих целей использует инструменты денежно-кредитной политики. В свою очередь, В. Г. Котова считает, что центральный банк является ответственным органом за поддержание и обеспечение стабильности и надёжности всей банковской системы и называет его «банком банков»<sup>1</sup>. Обобщая различные мнения можно сделать вывод о том, что центральный (национальный) банк - это внутригосударственный институт финансового характера, который регулирует основные сферы финансово-экономического блока и своей целью имеет обеспечение и сохранение финансовой стабильности страны.

В современной экономике центральный банк является важным звеном финансовой системы страны. От работы и поддержки центрального

---

<sup>1</sup>Котова В. Г. Статус, функции и полномочия центрального банка. [электронный ресурс] [www.eeg.ru](http://www.eeg.ru). – С.4.

банка зависит деятельность коммерческих банков и других финансовых посредников. Центральный банк, обладая значительными финансовыми ресурсами, активно участвует в работе всех сегментов финансового рынка<sup>1</sup>.

Наряду с наличием финансовых ресурсов, центральный банк обладает властью, то есть правом устанавливать правила функционирования финансовых рынков, доступа на них финансовых посредников, выполнения определенных ограничений и предоставления отчетности. Обладая властью, центральный банк несёт ответственность за макроэкономическую ситуацию в денежно-кредитной сфере экономики<sup>2</sup>.

В соответствии с банковским законодательством РТ, банковская система страны состоит из двух частей: НБТ и других банков. НБТ был создан в 1991 г. в качестве центрального эмиссионного и резервного банка.

Роль НБТ в укреплении экономического суверенитета страны достаточно велика и, на наш взгляд, он занимает центральное место в данном направлении. Свидетельством сказанному служат те цели, функции и задачи, которые законодатель страны закрепил за НБТ.

Таким образом, в соответствии со ст. 5 Закона РТ «О Национальном банке Таджикистана», НБТ ставит перед собой такие цели, как поддержание долгосрочного внутреннего уровня стабильности цен (основная цель) и поддержание стабильности банковской системы государства, содействие эффективному и бесперебойному функционированию платёжной системы (дополнительные цели). В целом, в настоящее время вопрос обеспечения и поддержания стабильности цен и обеспечение безопасности финансовой системы является одной из наиболее важных целей практически для всех центральных (национальных) банков. На наш взгляд, это можно обосновать тем, что «принцип выбора основной цели денежно-кредитной политики не может быть одновременно многоцелевым, поскольку, некоторые цели несовместимы друг с другом. Обоснование сказанному служит теория «невозможной троицы», в соответствии с которой невозможно одновременно достичь фиксированного обменного курса, свободного движения капитала и независимой денежно-кредитной политики. Например, если центральный (национальный) банк будет руководствоваться целями обеспечения высоких темпов роста и низкого уровня безработицы, то их следствием будет рост инфляции. Кроме того, как известно, «одновременное осуществление нескольких конкурирующих целей ведёт к снижению эффективности денежно-кредитной политики и даже может привести к тому, что центральный банк не достигнет ни одной из этих целей. Это может нанести урон его репутации».

<sup>1</sup> Бекарева С.В. Организация деятельности центральных банков. Учебно-методический комплекс.- Новосибирск, 2015. – С. 54.

<sup>2</sup> Там же.

ции, а ведь фактор репутации играет важную роль и влияет на эффективность денежно-кредитного регулирования»<sup>1</sup>.

НБТ будучи органом денежно-кредитного регулирования, имеет возможность действовать по своему усмотрению, выбирая любой правомерный вариант действий. Т.е., иными словами НБТ сегодня обладает дискреционными полномочиями и в соответствии с законодательством страны, сегодня в круг его полномочий входят такие функции, как регулирование денежной и валютной политики, разработка и реализация макропруденциальной политики и контроль её выполнения, составление платёжного баланса, сотрудничество в международной инвестиционной сфере республики, проведение экономического и денежного анализа, регулирование и надзор за деятельностью кредитных и не кредитных финансовых организаций, осуществление деятельности в качестве кредитора последней инстанции для кредитных финансовых организаций, организация и обеспечение функционирования платёжной системы, монопольное осуществление эмиссии денежной наличности, выпуск в обращение денег и их изъятие из обращения, хранение и управление международными резервами, а также создание благоприятных условий для защиты прав потребителей услуг банковской системы и не кредитных финансовых организаций.

Процесс регулирования и управления предложения денежной массы в экономике, уровня ликвидности банковской системы и краткосрочных процентных ставок межбанковского рынка посредством использования инструментов денежно-кредитной политики, направленных, прежде всего, на достижение стабильности цен и содействие реальному росту экономики является основой монетарной политики страны.

В рамках своих полномочий, которые закреплены за НБТ в соответствии со ст. 14 Закона РТ «О Национальном банке Таджикистана», НБТ является ответственным органом за разработку и реализацию монетарной политики государства. Деятельность НБТ в этом направлении способствует не только обеспечению устойчивости банковской системы страны и реальному долгосрочному росту экономики, а также достижение им своих целей обеспечивает повышение уровня благосостояния населения.

В настоящее время режим монетарного таргетирования является основой денежно-кредитной политики, которую ведёт НБТ. Его основная цель, т.е., достижение стабильного уровня цен обеспечивается посредством регулирования денежного предложения или резервных денег. Таким образом, в рамках данной цели для обеспечения стабильности монетарных показателей и уровня цен, НБТ ежегодно устанавливает план увеличения количественного показателя – уровня резервных денег. В некоторых случаях, например, в

---

<sup>1</sup>Тосунян Г.А., Викулин А.Ю. Деньги и власть. Теория разделения властей и современность.-М., 1998. – С. 9.

случае воздействия внешних шоков, вносятся соответствующие изменения в уровень количественных показателей.

Кроме того, с целью улучшения эффективности своей деятельности, используя передовой опыт НБТ использует такие современные инструменты, как овернайт, интрадей и депозиты на 180 дней. Также для повышения доверия населения и эффективной денежно-кредитной НБТ проводит опрос среди населения об инфляционных ожиданиях ежеквартально. Помимо этого, в соответствии со ст. 6 Закона РТ «О Национальном банке Таджикистана», Законом РТ «О государственных прогнозах, концепциях, стратегиях и программах социально-экономического развития Республики Таджикистан», Национальной стратегией развития РТ на период до 2030 г. была разработана Стратегия денежно-кредитной и валютной политики РТ на 2016-2020 г., которая направлена на поддержание устойчивого экономического роста страны и определяет основные цели денежно-кредитной и валютной политики, её целевые показатели. Данная стратегия подготовлена по результатам всесторонних исследований состояния внутренней и внешней экономики РТ, анализа денежных показателей и она является одной из первых программ НБТ в сфере денежно-кредитной и валютной политики на среднесрочный период, которая предусматривает проведение реформы в области реализации денежно-кредитной и валютной политики.

В данном контексте считаем целесообразным отметить, что данная стратегия также рассматривает вопрос повышения уровня аналитического и исследовательского потенциала в области моделирования и составления прогнозов макроэкономических показателей. В нем непосредственно предусмотрено, что «В целях расширения этого потенциала предусматривается внедрение современных программ для проведения эмпирических исследований. В частности, будут использоваться основные модели прогнозирования, регрессионные модели и другие модели для анализа и составления прогноза макроэкономических показателей на краткосрочный и долгосрочный периоды. Формирование, обработка и управление единой информационной базой по секторам экономики будут способствовать увеличению существующих возможностей и развитию аналитической и исследовательской деятельности»<sup>1</sup>. Сегодня, данная норма уже реализуется в рамках деятельности НБТ, который использует необходимые модели для прогнозирования инфляции с целью своевременного применения нужных мер.

Таким образом, посредством реализации эффективной денежно-кредитной и валютной политики НБТ вносит непосредственный вклад для устойчивого функционирования финансовой системы, поддержания покупательной способности национальной валюты, повышения доверия к ней, увеличения реальных доходов населения и объёма инвестиций в экономику

---

<sup>1</sup>Стратегия денежно-кредитной и валютной политики РТ на 2016-2020 гг. // [https://intranet.nbt.tj/ru/monetary\\_policy/strategiya.php](https://intranet.nbt.tj/ru/monetary_policy/strategiya.php) (дата обращения: 21.12. 2020г.).

республики. Также, с целью дальнейшего перехода на инфляционное таргетирование, НБТ и в дальнейшем намерен проводить ряд реформ, направленных на эффективное применение денежно-кредитной политики, а также вносит свой вклад в развитие экономики страны, привлекая техническую помощь международных финансовых институтов.

С целью содействия обеспечению и сохранения финансовой стабильности страны, НБТ осуществляет макропруденциальную политику, т.е., политику, направленную на минимизацию рисков финансовой системы<sup>1</sup> и осуществляет контроль её соблюдения и исполнения. В этой сфере, мониторинг и анализ основных показателей финансовой устойчивости, оценка рисков и разработка конкретных мер по их минимизации являются основными целями НБТ. Макропруденциальная политика исключительно направлена на снижение вероятных кризисов в будущем и не несёт ответственность за их полное преодоление<sup>2</sup>.

Таким образом, НБТ для достижения основных целей макропруденциальной политики использует так называемые «промежуточные цели», такие как снижение и предотвращение роста активов, взвешенных с учётом риска, снижение и предотвращение неплатёжеспособности и несоответствия сроков активов и пассивов, снижение и предотвращение роста объёма депозитов и кредитов в иностранной валюте и объёма необслуживаемых кредитов<sup>3</sup>.

Из этого следует вывод о том, что макропруденциальная политика реализуется посредством контроля, оценки и снижения системных рисков с целью укрепления финансовой устойчивости и повышения роли финансового сектора в развитии национальной экономики, что будет способствовать обеспечению финансовой стабильности страны в целом.

Выявление и оценка системных рисков, выбор, применение и оценка макропруденциальных инструментов являются основными этапами, которые в целом составляют комплексный процесс принятия решений макропруденциальной политики.

В данном направлении, с целью улучшения и мониторинга качества работы, а также для обеспечения устойчивости финансовой системы, оздоровления деятельности финансовых кредитных организаций и осуществления эффективной макропруденциальной политики при Правлении НБТ в 2016 г. был создан консультативный орган - Комитет финансовой стабильности. Согласно Положению данного комитета, на него возложены такие задачи, как анализ состояния макроэкономики и финансовой системы в стране и мире, с целью рассмотрения и предотвращения возникающих рисков, рассмотрение результатов по реализации мер макропруденциальной по-

<sup>1</sup> [www.nbt.tj](http://www.nbt.tj) (дата обращения: 22. 12. 2020г.).

<sup>2</sup> Там же.

<sup>3</sup> Там же.

литики и также результатов по регулированию и контролю деятельности финансовых кредитных организаций, содействие процессу информационного обмена между секторами финансовой системы и структурными подразделениями НБТ и организация эффективной деятельности в преодолении проблем в области финансовой стабильности в координации с Фондом страхования сбережений физических лиц и другими надзорными органами секторов финансовой системы.

Другим немаловажным полномочием НБТ как было указано выше является регулирование и надзор за деятельностью кредитных и не кредитных финансовых организаций. В соответствии со ст. 42 Закона РТ «О Национальном банке Таджикистана», НБТ обладает исключительным правом регулирования и надзора за деятельностью кредитных финансовых организаций.

В этом направлении НБТ с целью поддержания стабильности банковской системы, защиты интересов вкладчиков, кредиторов и владельцев инвестиционных счетов осуществляет такие задачи, как выдача лицензии кредитным финансовым организациям, проверка деятельности кредитных финансовых организаций, требование от кредитных финансовых организаций предоставления информации, необходимой для регулирования и надзора за их деятельностью, устанавливает обязательные к соблюдению кредитными финансовыми организациями пруденциальные нормативы и определяет признаки осуществления нездоровой и небезопасной банковской практики, применяет оперативные исправительные меры, осуществляет меры по регулированию кредитных финансовых организаций в целях защиты интересов вкладчиков и кредиторов, обеспечения стабильности банковской системы и продолжения выполнения важнейших задач.

Здесь необходимо отметить, что НБТ за исключением случаев, которые непосредственно предусмотрены в законодательстве не вмешивается в текущую деятельность кредитных финансовых организаций. Кроме того, проверка деятельности кредитных организаций проводится с целью определения её финансового состояния, а также соответствия деятельности кредитной финансовой организации требованиям законодательства страны. Данные проверки проводятся НБТ не реже одного раза в год относительно всех кредитных финансовых организаций, за исключением их представительств, микрофинансовых организаций и исламских микрофинансовых организаций, которые проверяются не менее одного раза в два года.

Спектр используемых НБТ исправительных мер в отношении кредитных финансовых организаций с целью улучшения их деятельности достаточно большой. Из числа данных рычагов воздействия можно назвать такие меры, как направление предписаний и указаний, требование по разработке и предоставлению плана мероприятий по устранению недостатков и исправлению неблагоприятной ситуации, требование по предоставлению необходимой информации о принятых мерах, также наложение запрета на открытие кредитной финансовой организацией филиала или другого струк-

турного подразделения, потребовать от кредитной финансовой организации временного или полного отстранения от должности одного или нескольких руководящих работников, приостановить осуществление кредитной финансовой организации отдельных операций, в соответствии с законом привлекать руководящих работников кредитной организации к административной ответственности, налагать штраф на кредитную организацию и так вплоть до отзыва его лицензии.

Примечательным также является тот факт, что НБТ в целях борьбы с легализацией доходов, полученных преступным путём, финансированием терроризма и финансированием распространения оружия массового поражения соответствии с законом может принять необходимые меры и в связи с этим осуществлять регулирование и надзор за деятельностью кредитных финансовых организаций. Для обеспечения эффективного функционирования НБТ в этом направлении при НБТ создан Департамент финансового мониторинга, основной функцией которого является сбор, анализ и представление информации соответствующим правоохранительным органам РТ с целью оказания содействия в данном направлении.

Следует отметить, что также в данном направлении с целью повышения уровня осведомлённости представителей государственных органов и частного секторов сфере противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, финансированию терроризма и финансированию распространения оружия массового поражения выше названной структурой была разработана Инструкция в сфере ПОД/ФТ/ФРОМПв качестве информационного пособия для государственных структур соответствующего направления.

Вопрос повышения уровня финансовой грамотности потребителей финансовых услуг и защиты их прав является также одним из приоритетных направлений НБТ. С целью улучшения своей работы в данной сфере на основании Закона РТ «О Национальном банке Таджикистана» и Национальной стратегии развития РТ на период до 2030 г. и приоритетах устойчивого экономического развития страны, НБТ принял специальный документ - Стратегические приоритеты НБТ по развитию механизма защиты прав потребителей финансовых услуг на 2017-2019гг.<sup>1</sup>

Необходимо отметить, что в этом направлении в апреле 2012 г. по просьбе НБТ, Всемирным Банком был проведён диагностический обзор защиты прав потребителей финансовых услуг и финансовой грамотности в стране, цель которой заключалась в сравнении действующей правовой и нормативной базы, институциональных структур, рыночной практики с международной передовой практикой, а также в представлении рекомендаций о путях усиления защиты прав потребителей финансовых услуг и по-

---

<sup>1</sup> Стратегические приоритеты НБТ по развитию механизма защиты прав потребителей финансовых услуг на 2017-2019гг. [https://nbt.tj/files/Protection/strategiya/strategiya\\_ru.pdf](https://nbt.tj/files/Protection/strategiya/strategiya_ru.pdf)

вышения финансовой грамотности в Таджикистане<sup>1</sup>. По итогам данного исследования, в сентябре 2015г. в структуре НБТ было создано независимое структурное подразделение - Отдел по защите прав потребителей услуг банковской системы, деятельность которого направлена на развитие и дальнейшее усовершенствование системы защиты прав потребителей финансовых услуг и повышения уровня финансовой грамотности населения.

Сегодня, данный отдел трансформирован в самостоятельное управление, которое состоит из отдельных отделов. Данное структурное подразделение НБТ рассматривает и разрешает жалобы, принимает соответствующие меры и решения, в случаях выявления нарушений проводит проверки кредитных организаций в данном направлении, распространяет информацию по повышению уровня финансовой грамотности населения и т.д.

Подводя итоги, необходимо отметить, что круг полномочий НБТ очень широк и рассмотрение каждой его функции в рамках одной статьи не является возможным.

Всё же, на основании сделанного анализа, можно сказать, что НБТ имеет значительные возможности и механизмы повышения надёжности в монетарной сфере, устранения неопределённости на финансовых рынках, повышения финансовой грамотности, защиты прав потребителей финансовых услуг, разработки и реализации денежно-кредитной и валютной политики, а также развитие и поддержание экономического суверенитета и экономической стабильности страны, и самое главное, обеспечение целостности и безопасности экономического суверенитета.

#### Литература:

1. Бекарева С.В. Организация деятельности центральных банков. Учебно-методический комплекс.- Новосибирск, 2015 – 125с.
2. Блищенко И.П. Дориа Ж. Экономический суверенитет государства. Учебное пособие.- М, 2000 – 126с.
3. Догадойло Е.Экономический суверенитет Российской Федерации: анализ основных правовых форм реализации на современном этапе. // Вестник социальные и гуманитарные науки.- М., 2018/1.- С.177-184.
4. Котова В. Г. Статус, функции и полномочия центрального банка. [электронный ресурс]www.eeg.ru.
5. Оппенгейм Л. Международное право. Т. 1. Мир. Полутом 1.- М., 1948 – 408с.
6. Тосунян Г.А., Викулин А.Ю. Деньги и власть. Теория разделения властей и современность.- М., 1998 – 88с.
7. Тункин Г. Основы современного международного права.- М., 1956 – 48с.

---

<sup>1</sup> Там же.

8. Ушаков Н. Государство в системе международно-правового регулирования.- М., 1997 – 62с.

9. Юрѐва Н. П. Национальный экономический суверенитет в условиях глобализации// [электронный ресурс] <http://economy-lib.com/natsionalnyy-ekonomicheskiy-suverenitet-v-usloviyah-globalizatsii#ixzz4x76uglsP>(дата обращения: 01.09.2017г.).

Тохирова Н.А.

#### Фишурда

#### Нақши Бонки миллии Тоҷикистон дар таҳкими соҳибхтиёрии иқтисодии кишвар

Дар замони ҳозира ба масъалаҳои соҳибхтиёрии иқтисодӣ ва амнияти иқтисодӣ тавачҷӯҳибештар зоҳир карда мешавад. Дар доираи ин мақола муаллиф масъалаҳои истиқлолияти давлатӣ, аз ҷумла иқтисодиро ба таври муфассал баррасӣ намуда, нақши БМТ -ро дар таъмини таҳкими соҳибхтиёрии иқтисодии кишвар тавассути танзими ҷузъҳои асосии муҳити иқтисодӣ мавриди омӯзиш қарор додааст. Бояд қайд кард, ки таҳкими сиёсати пулиро қарзӣ ва такмили сиёсати макропруденциалии муҳимтарин заминаҳои таъмини устувори сиёсати молиявӣ ва иқтисодиёт ба шумор меравад. Дар мақола шартҳои таъмини сатҳи паст ва устувори таваррум таҳлил гардида, афзалиятҳои дарозмуддати БМТ муайян шудаанд ва дар баробари ин, шартҳои рушди устувори иқтисодӣ арзёбӣ гардидаанд.

Дар натиҷаи таҳқиқот муаллиф ба хулосае меояд, ки дар солҳои охир бо сабаби ба эътидол омадани вазъи макроиқтисодии кишвар, мӯътадил гардидани сатҳи таварруми, инчунин рушди мунтазами соҳаи молия ва такмил гардидани заминаи институтсионалӣ ва қонунгузорӣ иқтисодиёти ҷумҳурии мо ба натиҷаҳои назаррас ноил гардид, ки ин пеш аз ҳама бо фаъолияти БМТ, ки ҳамаҷуз тамоми ҷораҳои заруриро дар самти мазкур меандешад, вобастагӣ дорад. Дар маҷмӯъ, фаъолияти БМТ барои бартараф намудани номуайяни дар бозорҳои молиявӣ, баланд бардоштани саводнокии молиявӣ, таҳия ва татбиқи сиёсати пулиро қарзӣ шароити мусоид фароҳам овардааст.

Тохирова Н.А.

#### Аннотация

#### Роль Национального банка Таджикистана в укреплении экономического суверенитета страны

В настоящее время всё больше внимание уделяется вопросам экономического суверенитета и экономической безопасности. В рамках данной статьи автором подробно раскрыты вопросы государственного суверенитета, в том числе экономического и изучена роль НБТ в обеспечении укрепления экономического суверенитета страны путём регулирования им основных составляющих экономической среды. Необходимо отметить, что укрепление денежно-кредитной политики и совершенствование макропруденциальной политики являются важнейшей предпосылкой для обеспечения устойчивости финансовой политики и

стабильной экономики. В работе проанализированы условия обеспечения низкого и устойчивого уровня инфляции, определены долгосрочные приоритеты НБТ и дана оценка условий устойчивого экономического роста.

В результате исследования, автор приходит к выводу о том, что за последние годы ввиду стабилизации макроэкономической ситуации страны, умеренного уровня инфляции, а также постепенного развития финансового сектора и улучшения институциональной и законодательной базы, экономика нашей республики добилась значительных результатов, что в первую очередь связано с деятельностью НБТ, который повседневно принимает все необходимые меры направленные на повышения надёжности монетарной политики, устранения неопределённости на финансовых рынках, повышения финансовой грамотности, разработки и реализации денежно-кредитной политики.

**Tohirova N.A.**

### **The summary**

#### **The role of the National bank of Tajikistan in strengthening the country's economic sovereignty**

Currently, more and more attention is paid to the issues of economic sovereignty and economic security. Within the framework of this article, the author reveals in detail the issues of state sovereignty, including economic, and studied the role of the National Bank of Tajikistan in ensuring the strengthening of the country's economic sovereignty by regulating the main components of the economic environment. It should be noted that strengthening monetary policy and improving macroprudential policy are the most important prerequisites for ensuring the sustainability of financial policy and a stable economy, as well as for creating conditions for economic development in general. The paper analyzes the conditions for ensuring a low and stable level of inflation, identifies the long-term priorities of the National Bank of Tajikistan and assesses the conditions for sustainable economic growth.

As a result, the author comes to the conclusion that in recent years, due to the stabilization of the country's macroeconomic situation, moderate inflation, as well as the gradual development of the financial sector and the improvement of the institutional and legislative framework, the economy of our republic has achieved significant results, which is primarily due to with the activities of the NBT, which on a daily basis takes all the necessary measures aimed at increasing the reliability of monetary policy, eliminating uncertainty in financial markets, increasing financial literacy, developing and implementing monetary policy.

Якубова С.Н.\*

## ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ МАДЖЛИСИ ОЛИ РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

**Калидвожаҳо:** парлумон, Маҷлиси Олӣ, фаъолияти конунбарорӣ, қонун, принсип.

**Ключевые слова:** парламент, Маджлиси Оли, законодательная деятельность, закон, принципы.

**Keywords:** parliament, Majlisi Oli, legislative activity, law, principles.

Законодательная деятельность, как и любой вид деятельности в государстве должно быть упорядочено, четко регламентировано и должно подчиняться определенным принципам. Основные принципы законодательной деятельности имеют объективное значение, их содержание зависит от различных факторов. Тем самым основные принципы должны отражать и учитывать объективные факторы, влияющие на законодательное регулирование общественных отношений в государстве, а также различные факторы общественного сознания, уровень культуры и правосознания народа и другие условия и обстоятельства.

Как отмечает И. А. Кибак «теоретическая разработка проблем законотворческой деятельности, в частности ее принципов, должна находить практическое воплощение в специально принимаемых правовых нормах, регулирующих процесс законотворчества на различных его уровнях»<sup>1</sup>. Принципы законотворческой деятельности находятся в органической взаимосвязи, взаимодействии друг с другом.

К общепризнанным принципам законодательной деятельности в науке конституционного права относят: принцип гуманизма, законность, соблюдение и обеспечение прав и свобод человека и гражданина, демократизм, гласность, научность, профессионализм, непосредственное правотворчество народа, обоснованность, целесообразность использования правового опыта, справедливость и т.д.

Кратко остановимся на их содержании. Принцип гуманизма, предполагает направленность любого рассматриваемого и принимаемого акта на обеспечение и защиту прав и свобод, прав и свобод личности, на максимально полное удовлетворение ее духовных и материальных потребностей. Данный принцип основывается на положениях ст. 5 Конституции Республики Таджикистан (далее - РТ).

---

\* Кандидат юридических наук, доцент кафедры конституционного права юридического факультета ТНУ.

<sup>1</sup> Кибак И.А. Соблюдение принципов в законотворческой деятельности // Вестник Воронежского института МВД России.- № 2.- 2011. – С.128.

Принцип законности – сформулирован в ст. 10 Конституции РТ и который в силу своей универсальности применим также и в сфере правотворчества. Он произведен от общеправового принципа верховенства Конституции и имеет целью обеспечение соответствия ей всех принимаемых законов и иных правовых актов в РТ. Особенность законодательного процесса, то есть разработка и принятие нормативно правовых актов должно проходить с соблюдением правовой процедуры, в рамках компетенции уполномоченных на то, органов государственной власти.

Принцип соблюдения и обеспечение прав и свобод человека и гражданина – можно рассматривать как в аспекте защиты прав и свобод, применительно к самому процессу на каждой его стадии, так и в аспекте принятия законов, не нарушающих указанные права и свободы.

Принцип демократизма характеризуется наличием демократических процедур при подготовке, обсуждения и принятия законопроектов, включающих в себя возможности всестороннего обсуждения законопроекта и его свободную критику, привлечение общественности в лице, прежде всего ученых, представителей общественных организаций, исполнительной власти, местного самоуправления и пр. Единственным носителем государственного суверенитета, в РТ выступает народ. Только народ является источником власти, только от народа (или от его имени) должны исходить все властные предписания. В связи с этим, обязательной характеристикой законодательного процесса будет его обусловленность волей народа. Население, чье поведение и регламентируется законодательством, должно иметь возможность воздействовать на создание законодательства, определять этот процесс. Ибо право, воплощаемое в содержании нормативных правовых актов, есть воплощение воли общества, средство ее закрепления. Наивысшим проявлением принципа демократизма в сфере законодательной деятельности традиционно считается принятие законодательного акта всенародно на референдуме, так как референдум является неотъемлемым институтом современного демократического государства, атрибутивным элементом развитого гражданского общества. В ст. 6 Конституции РТ закрепляется право народа на референдум – форму реализации власти и суверенитета. Однако, опыта принятия законов на всенародном референдуме в РТ пока не сложилось. Приёмы и процедуры, используемые в законодательной деятельности, должны обеспечивать взаимодействие всех возможных участников этой деятельности. Таким путем должны определяться общественное мнение и позиции в отношении путей и методов решения конкретных задач, а также в выработке долгосрочных стратегий правового развития государства. Большое значение имеет предварительное обсуждение концептуальных положений законопроектов не только субъектами, которым предстоит принимать законодательный акт, но и тем, кому придется его применять, а также тем, чьи интересы затрагиваются.

С принципом демократизма тесно связан принцип гласности законодательного процесса. Гласность рассматривается как свободное обсуждение

любых нормативных установлений, при беспрепятственном последующем освещении законодательной деятельности в средствах массовой информации. Принцип гласности является важнейшим гарантом обеспечения реализации принципа демократизма законодательного процесса. Только постоянно получая системную и правдивую информацию о ходе этого процесса, население будет иметь возможность оказать на него позитивное влияние. Гласность законодательного процесса означает, что обо всех его стадиях общество должно быть своевременно информировано. При этом, необходимо освещать не только процесс работы над законопроектами в парламенте, весьма целесообразно делать это и в отношении разработки законопроектов и анализа результатов процесса создания законов. Это не только даст возможность широким массам населения иметь представление о правовом регулировании, о грядущих изменениях в законодательстве, но и позволит оказать содействие этому процессу, давая государственным органам, рекомендации и помогая находить решение сложных законотворческих проблем. Кроме того, гласность законодательного процесса дает возможность народу как носителю государственного суверенитета контролировать работу своих представителей, а при необходимости – оказать на нее влияние в определенной законом форме. Гласность законодательного процесса означает необходимость освещения этого процесса разнообразными способами. Это и публикации в средствах массовой информации, и размещение законопроектов разного рода электронных справочных системах и на сайтах в интернете, и публичные обсуждения таких законопроектов и иные способы информирования. Не допустима тайная разработка проектов нормативных правовых актов, засекречивание любого из этапов законотворчества, какими бы соображениями эта секретность не объяснялась. Неопубликованный закон не может иметь юридической силы.

Принцип научности. Следует особо отметить, что для некоторых отраслей законодательства связь права и науки имеет особое значение, так, например, для финансового законодательства (бюджетного права) связь с экономической наукой очевидна. Принцип научности предполагает, в частности, использование достижений приемов и методов научного анализа в законодательной деятельности.

Профессионализм как принцип законотворческого процесса предполагает необходимость соблюдения в законодательном процессе канонов и правил законодательной техники. Ю.Е. Ширяев справедливо отмечает, что «при реализации демократических начал в правотворчестве возникает проблема соотношения юридического профессионализма в конкретных юридических вопросах, юридического знания и деятельности представителей иных областей знания, прежде всего политического и экономического, с одной

стороны, и профессиональных парламентариев с другой»<sup>1</sup>. Ряд отечественных и зарубежных авторов считают, что «связь с практикой как принцип правотворчества выражает задачу законодателя постоянно отслеживать общественные процессы, ориентироваться на практику применения уже действующих законов, своевременно устранять пробелы в праве, воспринимать все лучшее, что предлагается правоприменительными органами»<sup>2</sup>.

В качестве принципов иногда выделяют своевременность осуществления правового регулирования и соответственно осуществления законодательного процесса как непереносимое условие появления законодательства, отвечающего потребностям общества и государства.

Таким образом, подводя итог, следует отметить, что принципы законотворческой деятельности играют важную роль в правовом регулировании деятельности законодательных органов по разработке и принятии законодательных актов. Данные принципы должны обладать значительной устойчивостью и стабильностью и носить фундаментальный характер.

#### **Литература:**

1. Кибак И.А. Соблюдение принципов в законотворческой деятельности // Вестник Воронежского института МВД России.- № 2.- 2011. – С.121 - 129.
2. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М., 2004.
3. Сотиволдиев Р.Ш. Понятие качества закона в рамках многообразия методологических подходов // Вестник ТНУ: Серия социально-экономических и общественных наук.- 2016.- 2/8 (2015).- С. 227-237.
4. Ширяев Ю.Е. Федеральный законотворческий процесс: конституционно-правовой анализ: автореферат дис. ... доктора юридических наук. - Санкт-Петербург, 2006. - 45 с.

**Якубова С.Н.**

#### **Фишурда**

#### **Принсипҳои асосии ҷаъолияти қонунгузори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Дар мақола муаллиф принсипҳои ҷаъолияти қонунгузори баррасӣ мекунад. Қайд карда мешавад, ки ин принсипҳо бештар хусусияти амалӣ дошта, ҳамчун талабот барои коркарди қонунгузорӣ татбиқ карда мешаванд.

---

<sup>1</sup>Ширяев Ю.Е. Федеральный законотворческий процесс: конституционно-правовой анализ: автореферат дис. ... доктора юридических наук. - Санкт-Петербург, 2006. - С.23.

<sup>2</sup> Сотиволдиев Р.Ш. Понятие качества закона в рамках многообразия методологических подходов // Вестник ТНУ: Серия социально-экономических и общественных наук.- 2016. - 2/8 (2015). С. 227-237.; Марченко М.Н. Теория государства и права. – М., 2004.- С. 65.

Якубова С.Н.

**Аннотация**

**Основные принципы законодательной деятельности Маджлиси Оли  
Республики Таджикистан**

В статье автором исследуются принципы законодательной деятельности. Отмечается, что данные принципы носят в большей степени прикладной характер и их можно охарактеризовать как требования к законотворчеству.

Yakubova S.N.

**The summary**

**Basic principles of legislative activity of the Majlisi Oli of the Republic of Tajikistan**

In the article, the author examines the principles of legislative activity. It is noted that these principles are more of an applied nature and they can be characterized as requirements for lawmaking.

Имомов Х. Ш.\*

**РОҶЕЪ БА ҲУҚУҚУ ОЗОДӢ ВА УҲДАДОРИҲОИ ҲИЗБҲОИ  
СИЁСӢ ДАР ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН**

**Калидвожаҳо:** ҳуқуқу озодиҳои ҳизбҳои сиёсӣ, уҳдадориҳои ҳизбҳои сиёсӣ, қобилияти ҳуқуқдорӣ ва амалкунии конститусионӣ, рафтори ҳуқуқӣ, муносибатҳои ҳуқуқӣ-конститусионӣ, иттиҳодияҳои ҷамъиятӣ, қонуни конститусионӣ, қонун.

**Ключевые слова:** права и свободы политических партии, обязанности политических партий, конституционная правоспособность и дееспособность, правовой поступок, конституционно-правовые отношения, общественные объединения, конституционный закон, закон.

**Keywords:** rights and freedoms of political parties, obligations of political parties, constitutional legal capacity and disability, legal action, constitutional and legal relations, public associations, constitutional law, law.

Яке аз ҷанбаҳои муҳими вазъи ҳуқуқи субъектони муносибатҳои ҳуқуқӣ-конститусиониро ҷамъи ҳуқуқу озодӣ ва уҳдадориҳои онҳо ташкил менамояд. Амалӣ намудани ҳуқуқу озодиҳо ва уҳдадориҳои худ ба иштирокчиёни муносибатҳои ҳуқуқи конститусионӣ доштани қобилияти ҳуқуқдорӣ ва қобилияти амалкунии конститусионӣ зарур мебошад. Зеро хусусияти иштирокчиёни муносибатҳои ҳуқуқӣ-конститусионӣ дар он аст, ки онҳо ҳуқуқ ва вазифаҳои гуногун доранд,

яъне мазмуни лаёқати ҳуқуқдорӣ ҳуқуқӣ-конститутсионӣ онҳо яхела набуда гуногун аст<sup>1</sup>.

Дар муносибатҳои ҳуқуқӣ-конститутсионӣ ҳизбҳои сиёсӣ мавқеи ба худ хос доранд ва ҳамчун иштирокчиҳои фаъоли аксарият муносибатҳои ҳуқуқӣ-конститутсионӣ эътироф карда мешаванд. Ҳизбҳои сиёсӣ дар асоси гуногунандешӣ сиёсӣ барои ташаккул ва ифодаи иродаи халқ мусоидат мекунанд ва дар ҳаёти сиёсӣ иштирок менамоянд (моддаи 28 Конституцияи ҚТ). Ҳизби сиёсӣ чунин иттиҳодияи ҷамъияти мебошад, ки вазифаи асосиаш иштирок дар ҳаёти сиёсии ҷомеа ба воситаи ташаккул додани иродаи сиёсии шаҳрвандон ва инчунин ба амал баровардани ҳокимият ба воситаи намояндагони худ мебошад (моддаи 2 Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳизбҳои сиёсӣ»).

Ҳизбҳои сиёсӣ ҳамчун падидаи муҳими демократияи бевосита таъминкунандаи иштироки шаҳрвандон дар идоракунии ҳаёти сиёсии ҷомеа баромад карда, ҳамкориҳои давлатро бо ҷомеаи шаҳрвандӣ дар асоси принципҳои баробарӣ ва гуногунандешӣ сиёсӣ татбиқ ва кӯшиши ба таври дахлдор таъсир расонидан ба ҳокимияти давлатӣ, иштирок дар ташкили мақомоти ҳокимияти давлатӣ ва назорат ба фаъолияти онҳоро доранд<sup>2</sup>.

Доираи ҳуқуқи озода ва уҳдадорӣҳои ҳизбҳои сиёсӣ васеъ буда, онҳо баъди ба қайди давлатӣ гирифта шуданашон ҳуқуқи шахси ҳуқуқиро низ соҳиб мегарданд ва дар амалӣ намудани шумораи зиёди ҳуқуқҳои конститутсионӣ иштирок менамоянд. Аз ҷумла, ҳизбҳои сиёсӣ тибқи муқаррароти Конституцияи Тоҷикистон ва қонунгузориҳои соҳавӣ ҳуқуқи иштирок дар маъракаи интихобот, райъпурсӣ, муроҷиат ба мақомоти давлатӣ ва шахсони мансабдор, ҳуқуқи таъсиси воситаҳои ахбори омма, иштирок дар таҳия ва амалӣ намудани барномаҳои сиёсати давлатӣ ва ҳуқуқи иштирок дар ҳаёти сиёсӣ ва идоракунии давлатӣ ва ғайраҳо доранд.

Шакли асосии амалӣ гардонидани ҳуқуқи иштироки ҳизбҳои сиёсӣ дар маъракаи интихобот ва дар як вақт уҳдадорӣи ӯ ин пешбарии номзадҳои ба мансабҳои интихобии намояндагии ҳокимияти давлатӣ мебошад. Пешбарии номзадҳо – ин санади аввалини оммавии изҳори иродаи ҳизбҳои сиёсӣ доир ба иштирок ва рақобат намудан дар маъракаи интихобот ба ҳисоб меравад<sup>3</sup>.

Мувофиқи Қонуни конститутсионӣ ҚТ «Дар бораи интихоботи Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон» ҳизбҳои сиёсӣ ҳуқуқи пешбарии

\*Ассистенти кафедраи ҳуқуқи конститутсионӣ факултети ҳуқуқшиносии ДМТ.

<sup>1</sup> Имомов А. И. Ҳуқуқи конститутсионӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон. Китоби дарсӣ. Нашри чорум бо тағйироту иловаҳо.- Душанбе: «Офсет Империя», 2017. - С.34.

<sup>2</sup> Авакьян С.А. Конституционно-правовой статус политических партий в России: учебное пособие – М.: Норма: ИНФРА-М, 2001.- С.133.

<sup>3</sup> Дмитриев Ю.А., Исравлян В.Б., Чудина С.Ю. Избирательное право и процесс в Российской Федерации.- Иркутск, 2001.-С.329.

номзадҳоро ба вакили халқ ба Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистонро доранд. Барои пешбарӣ намудани номзадҳои вакилони Маҷлиси намояндагон ҳизбҳои сиёсӣ, инчунин шахрвандон бо роҳи худпешбарӣ ҳуқуқ доранд. Ҳизбҳои сиёсӣ метавонанд шахсонро ҳам, ки аз ҳизбҳои сиёсӣ намебошанд, номзад пешниҳод кунанд. Ҳизбҳои сиёсӣ ба шарте номзадро ба вакилии Маҷлиси намояндагон пешбарӣ карда метавонанд, агар онҳо ба тартиби муқарраркардаи қонун то рӯзи таъини интихобот дар Вазорати адлияи ҶТ ба қайд гирифта шуда бошанд ва дар бораи сарчашмаи даромадашон ҳуҷжат пешниҳод кунанд. Инчунин, тибқи муқаррароти моддаи 8 иловаи 1 ҳизбҳои сиёсӣ, ки номзадҳои худро ба вакилӣ пешбарӣ намудаанд ва номзадҳое, ки ба вакилӣ ба тарзи худпешбарӣ пешниҳод шудаанд, бо тартиби муқарраргардида рӯйхати мушоҳидони миллиро барои бақайдгирӣ ба комиссияҳои ҳавзавии дахлдори интихобот пешниҳод менамоянд. Мушоҳидони миллии дар рӯзи баргузори интихобот дар биноҳои овоздиҳӣ рафти интихоботро мушоҳида менамоянд.

Ҳизбҳои сиёсӣ, ки дар интихобот иштирок мекунад, ҳуқуқи таъсис додани хазинаи интихоботии худро барои маблағгузори интихобот дорад ва маблағҳои хазинаи интихоботии номзад ба вакилӣ ва ҳизби сиёсӣ дар суратҳисоби муваққатии махсуси БДА ҶТ «Амонатбанк», шӯъбаҳои он нигоҳ дошта мешаванд. Маблағҳои ин хазинаҳо танҳо барои гузаронидани интихобот истифода шуда, аз ҷониби номзад ва ҳизби сиёсӣ ихтиёрдорӣ карда мешаванд.

Мутобиқи қисми 8 моддаи 4-и Қонуни конституционии ҶТ «Дар бораи интихоботи Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон» ҳизбҳои сиёсӣ, Федератсияи иттифоқҳои касабавӣ мустақили Тоҷикистон, Иттифоқи ҷавонони Тоҷикистон, мақомоти намояндагии маҳаллии ҳокимияти давлатӣ, Маҷлиси намояндагони Маҷлисҳои вакилони халқи шаҳру ноҳияҳои тобеи ҷумҳурӣ, ки номзадҳоро ба мансаби Президенти ҶТ пешбарӣ кардаанд, камаш даҳ рӯз пеш аз интихобот дар бораи намояндаҳои худ ба комиссияҳои ҳавзавии интихобот хабар медиҳанд.

Ҳизбҳои сиёсӣ ҷумҳурӣ, ки бо тартиби муқарраркардаи қонунгузори ҶТ ба қайд гирифта шудаанд, Федератсияи иттифоқҳои касабавӣ мустақили Тоҷикистон, Иттифоқи ҷавонони Тоҷикистон, Маҷлиси вакилони халқи Вилояти Мухтори Кӯҳистони Бадахшон, Маҷлиси вакилони халқи вилоятҳо, Маҷлиси вакилони халқи шаҳри Душанбе, инчунин Маҷлиси намояндагони вакилони Маҷлисҳои вакилони халқи шаҳру ноҳияҳои тобеи ҷумҳурӣ ҳуқуқ доранд бо тартиби муқарраргардида рӯйхати мушоҳидони миллиро ба комиссияҳои дахлдори ҳавзавии интихобот барои бақайдгирӣ пешниҳод менамоянд. Мушоҳидони миллии дар рӯзи интихобот дар биноҳои овоздиҳӣ рафти интихоботро мушоҳида мекунанд.

Мувофиқи меъёрҳои Қонуни конституционии ҶТ “Дар бораи интихобот вакилон ба Маҷлисҳои маҳаллии вакилони халқ” ҳизбҳои

сиёсӣ дорои ҳуқуқу озодиҳои муайян мебошанд. Масалан, мутобиқи моддаи 24-и қонуни конституционии мазкур барои пешбарӣ намудани номзадҳои вакилони халқ ба Маҷлиси вакилони халқи вилоятҳо ҳизбҳои сиёсӣ ва ҳамчунин шаҳрвандон аз тариқи худпешбарӣ ҳуқуқ доранд.

Барои пешбарӣ намудани номзадҳои вакилони халқ ба Маҷлиси вакилони халқи шаҳрӣ ва ноҳиявӣ ҳизбҳои сиёсӣ ва ҳамчунин шаҳрвандон аз тариқи худпешбарӣ ҳуқуқ доранд. Ҳизбҳои сиёсӣ ҳуқуқ доранд шахсонро, ки аъзои ҳизби сиёсӣ нестанд, ба вакилии Маҷлиси маҳаллии вакилони халқ номзад пешниҳод намоянд.

Ҳизби сиёсӣ ба шарте, ки аз тарафи Вазорати адлияи ҚТ бо тартиби муқарраркардаи қонунгузорӣ ба қайд гирифта шуда бошад, номзадро ба вакилӣ пешбарӣ карда метавонад.

Пешбарӣ намудани номзадро ба вакилӣ 50 рӯз пеш аз интихобот оғоз ёфта, 35 рӯз то интихобот хатм мегардад.

Пешбарии номзадро ба вакилии Маҷлиси вакилони халқи вилоятҳо аз тарафи мақомоти шаҳрӣ ва ноҳиявӣ ҳизбҳои сиёсӣ (конференсияҳо, пленумҳо) сурат мегирад.

Пешбарии номзадро ба Маҷлиси вакилони халқи шаҳрию ноҳиявӣ аз тарафи мақомоти дахлдори шаҳрию ноҳиявӣ ҳизбҳои сиёсӣ (конференсияҳо, пленумҳо) сурат мегирад.

Аз мақомоти ҳизбҳои сиёсии шаҳрию ноҳиявӣ як нафарӣ номзад ба вакилии маҷлиси вилоятӣ, шаҳрӣ ва ноҳиявӣ ба ҳар як ҳавзае, ки дар ҳудуди шаҳр, ноҳия воқеъанд, пешбарӣ карда мешавад.

Тартиби хостагирии номзадҳоро ҳуди ҳизбҳои сиёсӣ муайян мекунанд.

Дар бораи пешбарии номзад ба вакилӣ аз ҳизбҳои сиёсӣ протокол тартиб додашуда ва дар бораи қарори қабулшуда ба номзад ба вакилӣ дар мӯҳлати ду рӯз хабар дода мешавад.

Дар сурати худпешбарӣ номзад имзои сад нафар интихобкунандагонро аз ҳавзаи мазкур бо якҷоягии ариза пешниҳод менамояд.

Мақоми ҳизби сиёсӣ, ки номзад ба вакилӣ пешбарӣ кардааст, ҳуқуқ дорад ҳар вақт то интихобот қарори худро дар бораи пешбарии номзад ба вакилӣ бекор кунад. Қарор дар хусуси ин масъала бо тартибе, ки барои пешбарии номзад ба вакилӣ пешбинӣ шудааст, қабул карда, ба комиссияи дахлдори ҳавзавӣ интихобот пешниҳод карда мешавад.

Номзад ба вакилӣ ҳар вақт то интихобот номзодии худро пас гирифта, бо ариза дар ин бора ба комиссияи дахлдори ҳавзавӣ интихобот муроҷиат карда метавонад.

Комиссияи интихоботие, ки номзадро ба вакилӣ ба қайд гирифтааст, дар бораи бекор кардани қарори пешбарии номзад ба вакилӣ ё дар бораи аз номзадӣ даст кашидани номзад ба маълумоти аҳолии ҳавзаи интихобот, мақоми ҳизби сиёсӣ, ки номзад ба вакилиро пешбарӣ намудааст ва номзади мустақил мерасонад.

Баҳри ҳифзи асосҳои сохтори конститутсионии ҚТ, амнияти давлатӣ, тамомияти арзии кишвар ва таъмини мудофияи давлат дар меъёри қисмҳои 5 ва 6-и моддаи 8 Конститутсияи ҚТ муқаррароти манъкунандаи ҳуқуқӣ пешбинӣ шудааст. Тибқи он таъсис ва фаъолияти иттиҳодияҳои ҷамъиятӣ ва ҳизбҳои сиёсӣ, ки наҷодпарастӣ, миллатгарой, хусумат, бадбинии иҷтимоӣ ва мазҳабиро тарғиб мекунад ва ё баъроӣ бо зурӣ сарнагун кардани сохтори конститутсионӣ ва ташкили ғуруҳҳои мусаллаҳ даъват менамоянд, манъ аст. Дар Тоҷикистон фаъолияти ҳизбҳои сиёсии дигар давлатҳо, таъсиси ҳизбҳои хусусияти миллий ва динидошта, инчунин маблағгузориҳои ҳизбҳои сиёсӣ аз ҷониби давлатҳо ва созмонҳои хориҷӣ, шахсони ҳуқуқӣ ва шахрвандони хориҷӣ манъ аст.

Дар таъсис ва фаъолияти ҳизбҳои сиёсӣ ба ҷуз аз меъёрҳои Конститутсияи ҚТ ва қонунҳои конститутсионӣ нақши муассирро меъёрҳои қонуни соҳавӣ, яъне Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳизбҳои сиёсӣ» иҷро менамоянд. Дар боби 3 моддаи 10-и қонуни зикрфита маҷмӯи ҳуқуқу озодиҳо ва уҳдадорӣҳои ҳизбҳои сиёсӣ дар якҷоягӣ муқаррар ва мустаҳкам ёфтааст. Мутбақи он ҳар ҳизб бо тартиби пешбиникардаи қонун ҳуқуқ дорад: номзадҳоро ба интихоботи Президенти ҚТ ва ба мақомоти интихобии ҳокимияти давлатӣ пешбарӣ намояд; дар тайёри ва гузаронидани раъйпурсиҳо ва интихоботи мақомоти ҳокимияти давлатӣ иштирок намояд; дар ғуруҳҳои доими ё муваққатии вакилон муттаҳид шавад ва дар мақомоти намояндагӣ дигар идтиҳодияҳо барпо намояд; маълумотро дар бораи фаъолияти худ ба таври шифоҳӣ, хаттӣ ва дар шаклҳои дигар озодона интишор намояд, мақсад ва вазифаҳои худро тартибу ташвиқ кунад, ҳуҷҷатҳои барномавии худро дошта бошад; нашриётҳо ва васоити ахбори оммавии худро таъсис диҳад; аз васоити давлатии ахбори омма, аз он ҷумла матбуот, радио ва телевизион истифода намояд; маҷлисҳо, митингҳо, намоишҳо ва дигар ҷорабиниҳои оммавию мувофиқи қонунҳои ҷорӣ ҚТ гузаронад; бо ҳизбҳои сиёсӣ ва идтиҳодияҳои сиёсии хориҷӣ робита ва алоқаҳои байналхалқӣ муқаррар намояд ва онҳоро дастгирӣ кунад; ба иттифокҳои байналхалқӣ ва ассосиатсияҳо дохил шавад; мувофиқи мақсад ва вазифаҳои оинномавии худ шуъбаҳо ва намояндагӣҳо ташкил намояд; мувофиқи қонунҳои ҚТ ва оинномаи худ фаъолияти хоҷагӣ, молиявӣ ва дигар фаъолиятро ба амал барорад; бо дигар ҳизбҳои сиёсӣ ва идтиҳодияҳои ҷамъиятии ҚТ иттифок бандад, муносибатҳои шартномавӣ барқарор кунад; дар ташкилотҳои қарзии ҚТ суратҳисобҳо кушоад.

Ҳизби сиёсӣ, бо тартиби пешбиникардаи қонунгузориҳои ҚТ уҳдадор мебошад: талаботи Конститутсияи ҚТ, дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқии ҚТ, санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ эътирофнамудаи Тоҷикистонро риоя намояд; ҳарсол то 20 – уми март ба мақоми бақайдгиранда оид ба фаъолияти худ аз рӯи шакл ва тартиби муқаррарнамудаи Вазорати адлияи ҚТ маълумот пешниҳод намояд; ба мақомоти андоз бо тартиби муқарраргардида ҳисобот пешниҳод намояд.

Бояд қайд намуд, ки ҳуқуқ ва уҳдадориҳои ҳизбҳои сиёсӣ дар амалӣ гардидани ҳокимият ба ду сатҳ ҷудо намудан зарур аст. Яқум сатҳ (абстрактӣ), дар шакли имконияти ҳуқуқии иштирок дар амалӣ намудани ваколатҳои ҳокимиятӣ ва ё дар шакли уҳдадории иштирок дар фаъолияти муайян. Дуюм сатҳ (конкретӣ), дар шакли иҷрои муқаррароти меъёрӣ ва ё уҳдадориҳои ҳуқуқӣ ифода мешавад. Масалан, ҳуқуқҳои интихоботӣ метавонанд ҳам дар меъёрҳои қонунгузории интихоботӣ ва ҳам дар санадҳои дигари меъёрӣ-ҳуқуқии дигар, ки танзимгари ҳолати ҳуқуқии мақомоти ҳокимияти давлатӣ, мақомоти худидораи маҳаллӣ ва ё аъзоёни он дарҷ гарданд. Асоси мустаҳкамияти ҳуқуқ ва уҳдадориҳои ҳизбҳои сиёсӣ дар ҳокимияти давлатӣ меъёрҳои муайяни ҳуқуқӣ-конститутсионӣ мебошанд. Масалан, Конститутсияи Португалия муқаррар намудааст, ки ҳизбҳои сиёсӣ яке аз ҳадафҳои асосиашон ташкили ҳокимияти сиёсӣ мебошад (қисми 1 моддаи 47 Конститутсияи Португалия). Конститутсияи Испания бошад, бевосита ҳизби сиёсиро «воситаи асосии иштироки сиёсӣ» ном мебарад (моддаи 6), Конститутсияи Бразилия фаъолияти парлумонии ҳизби сиёсиро яке аз фаъолиятҳои асосҳои сохтори конститутсионӣ меномад (моддаи 17). Дар муқоиса бо давлатҳои зиёди хориҷӣ дар Конститутсияи Федератсияи Россия амалан сатҳи мустаҳкамияти конститутсионии ҳуқуқ ва уҳдадориҳои ҳизбҳои сиёсӣ дар ҳокимият тамоман дида намешавад<sup>1</sup>.

Ҳуқуқи абстрактии ҳизбҳои сиёсӣ оид ба иштирок дар маъракаи интихобот дар худ хусусиятҳои хос ва муқарраротҳои зеринро мегирад. Ҳуқуқи иштироки ҳизби сиёсӣ дар интихобот мазмуни амалӣ кардани ҳуқуқи пешбарии номзадҳо, рӯйхати номзадҳоро ба ишғоли мансабҳо дар мақомоти ҳокимияти давлатӣ, мақомоти маҳаллӣ ва худидоракунии маҳаллӣ мебошад. Барои ҳуқуқи мазкур муҳим ин аст, ки дар раванди амалӣ гардонидани ҳуқуқ муҳимияти мақоми умумии ҳизби сиёсӣ поён рафта, нақши марказиро мақоми ҳуқуқии ҳизби сиёсӣ чун ташкилоти интихоботӣ касб менамояд.

Дар баробари дар қонунгузорӣ мустаҳкам намудани ҳуқуқи иштироки ҳизбҳои сиёсӣ дар коркарди қарорҳои мақомоти ҳокимияти давлатӣ саволи мавқеъ ва таркиби ин ҳуқуқ дар низоми ҳуқуқ ҳокимиятии ҳизбҳои сиёсӣ пеш меояд.

Аз ҷиҳати назариявӣ ҳуқуқи иштироки ҳизби сиёсӣ дар таҳияи қарорҳои мақомоти ҳокимияти давлатиро ба андешаи мо ба ду мазмун, яъне васеъ ва маҳдуд ифода кардан мумкин аст.

Дар мазмуни васеъ, ин ҳуқуқ шаклвазкунандаи ҳуқуқи иштироки ҳизби сиёсӣ дар идоракунии қорҳои давлатӣ мебошад. Пас ба таркиби дохилии ҳуқуқи иштироки ҳизбҳои сиёсӣ дар коркарди қарорҳои

<sup>1</sup>Иқтибос аз: Ҳамидов Х.Ҳ. Ҳуқуқи асосии (конститутсионии) мамлакатҳои хориҷӣ. Дар ду ҷилд. Қисми умумӣ. Ҷилди 1. – Душанбе: «ЭР-граф», 2013.- С.349.

мақомоти ҳокимияти давлатӣ се гурӯҳи ҳуқуқро шомил намудан мумкин аст: якум, ҳуқуқи иштироки бевоситаи ҳизби сиёсӣ дар фаъолияти мақомоти ҳокимияти давлатӣ (бо ворид гаштан ба ҳайати мақомоти давлатӣ, масалан, бо роҳи иштирок дар интихобот); дуввум, ҳуқуқи бавоситаи иштироки ҳизби сиёсӣ дар қабули қарорҳои мақомоти ҳокимияти давлатӣ (бо роҳи петитсия додан, муурофияи фаҳмондадихӣ ва мувофиқанамой, гузаронидани иқдомҳои муайян, намоишҳо, роҳпаймоиҳо ва корпартоиҳо) ва сеюм, ҳуқуқи ҳизби сиёсӣ ба амалӣ гардонидани ташаббуси қабули санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ (бо роҳи ташаббуси қонунгузорӣ).

Дар мазмуни маҳдуд, ҳуқуқи иштироки ҳизби сиёсӣ дар коркарди қарорҳои мақомоти ҳокимияти давлатӣ – ин ҳуқуқи ба таври ғайримустақим таъсир расонидан ба қабули қарорҳои мақомоти ҳокимияти давлатӣ бо он сабабе муқаррар мешавад, ки ин қарорҳо бояд ба манфиатҳои ҳизбӣ созгор бошанд. Аз ин рӯ, дар таркиби ҳуқуқи мазкур мумкин аст инҳоро дохил намоем: имконияти мурочиат намудан бо петитсия; иштирок дар муурофияҳои консултативӣ ва мувофиқанамой ва гузаронидани маърақаҳои муайяни ҷамъиятӣ-сиёсӣ. Аз ин ҷо суоле бармеояд, ки дар таркиби ин ҳуқуқ ҳуқуқи ташаббуси қонунгузорӣ дохил мешавад? Ин масъала аз он вобаста аст, ки дар зери мафҳуми «қарорҳои мақомоти ҳокимияти давлатӣ ва худидоракунии маҳаллӣ» чӣ фаҳмида мешавад. Ба андешаи мо азбаски дилхоҳ қарори мақомоти ҳокимияти давлатӣ ҳатман бояд бо санадҳои меъёрию ҳуқуқии муайян тасдиқ карда шавад, пас ин фаъолият дар худ ташаббуси қонунгузориро дар бар гирифта метавонад. Аз ин рӯ, дар таркиби ҳуқуқи иштироки ҳизбҳои сиёсӣ дар коркарди қарорҳои мақомоти ҳокимияти давлатӣ ташаббуси қабули санадҳои меъёрию ҳуқуқӣ ифода карда мешавад (бо роҳи ташаббуси қонунгузорӣ).

Ҳуқуқи иштироки ҳизби сиёсӣ дар коркарди қарорҳои мақомоти ҳокимияти давлатӣ ҳамчун ҳуқуқи эътироф карда мешавад, ки дар шакли бевосита ба ҳайати мақомоти ҳокимияти давлатӣ ва худидоракунии маҳаллӣ дохил намешавад. Ҳуқуқи ҳизби сиёсӣ ба ҳайати мақомоти ҳокимияти давлатӣ (қонунгузорӣ) аз рӯйи таҳлили мо ба навъи махсуси ҳуқуқи ҳизб дохил мешавад, ки он баъд аз ғолиб омадан дар интихобот ба ӯ пешниҳод мешавад. Дар таҷрибаи баъзан кишварҳо аз рӯйи муқаррароти қонунгузорӣ ҳизбҳои сиёсӣ ҳуқуқи иштирок дар фаъолияти мақомоти ҳокимияти давлатиро новобаста аз ғолиб омадан дар интихобот доро ҳастанд. Аммо, таҷрибаи қонунгузори Тоҷикистон ҳуқуқи дохил будан ба ҳайати мақомоти ҳокимияти давлатиро ба ҳизби сиёсӣ дар мавриде иҷозат медиҳад, ки ҳизб дар интихоботи умумӣ ғолиб ояд, вагарна дар сурати ғолиб наомадани ҳизби сиёсӣ нақши ӯ ҳамчун субъекти машваратдиханда ҳокимияти давлатӣ боқӣ мемонад.

Ҳуқуқи уҳдадорӣҳои ҳизбҳои сиёсӣ ҳамчун ташкилот ба ду навъ тасниф карда мешавад: якум, ҳуқуқӣ-гражданинӣ, ки ҳуқуқи уҳдадорӣҳои

ҳизби сиёсиро чун шахси ҳуқуқӣ дар бар мегирад ва дуҷум, ҳуқуқӣ-конститутсионӣ, ки дарбаргирандаи ҳуқуқу уҳдадорихои ҳизби сиёсӣ ҳамчун иттиҳодияи ҷамъиятӣ. Агар соҳаи фаъолияти аввал муомилоти гражданиро дар бар гирад, пас дуввум гурӯҳ моҳияти зуҳуроти ҳуқуқи конститутсиониро дар соҳаи ҳуқуқи конститутсионӣ фаро мегирад. Ҳамчунин дар доираи таҳлили дастаҷамъӣ мумкин аст ҳуқуқу уҳдадорихои ҳислати маъмурӣ ва байналмилалӣ ҳизбҳои сиёсиро низ ҷудо намуд. Дар таҳлили мо бештар ҳуқуқ ва уҳдадорихои ҳуқуқӣ-конститутсионии мавриди баррасӣ қарор гирифта, ба фаъолияти граждани ва хоҷагии он тавачҷӯҳи камтар дода мешавад.

Инак, ҳуқуқи озодона ташвиқот бурдани ақидаҳо, мақсадҳо ва ҳадафҳои ҳизбҳои сиёсиро таҳлил ва баррасӣ менамоем. Ҳуқуқи мазкур ба ҳизби сиёсӣ имконият медиҳад, ки маълумот дар бораи ақидаҳо, ҳадафҳо ва мақсадҳо озодона бо истифодаи воситаҳои гуногуни ахборотӣ, ки қонунгузорӣ манъ накардааст, паҳн гардонад. Ҳуқуқи озодона ташвиқот бурдани ҳизби сиёсӣ оид ба фаъолияти худ яке аз ҳуқуқҳои бунёдӣ мебошад, ки ҳизб онро дар тӯли фаъолияташ – аз таъсисдиҳии ҳизб то ташкили сохторҳои минтақавӣ он ва иштирок дар интиҳобот бо ӯ онро амалӣ мегардонад. Дар замони имрӯза ҳуқуқи озодона ташвиқот бурдани ҳизбҳои сиёсӣ аз якҷанд муқарраротҳои дақиқе иборат мебошад. Доираи имконпазирии ҳуқуқи мазкур бо меъёрҳои ҳуқуқӣ-конститутсионӣ маҳдуд нест ва ҳизбҳои сиёсӣ метавонанд дар ин радиф нашриётҳо, агентҳои иттилоотӣ, корхонаҳои полиграфӣ, васоити ахбори омма, муассисаҳои таҳсилоти таълимгирандагони калонсол, сайти интернетӣ ва ғайраро таъсис дода метавонанд.

Баробари ин ҳизби сиёсӣ ҳуқуқ ба бурдани фаъолияти иттилоотӣ, рекламавӣ, нашриётӣ ва полиграфиро бо мақсади тарғиби ақидаҳо, ҳадафҳо ва мақсадҳои ҳизбиаш дошта, метавонад натиҷаи онҳоро нашр намояд. Муқарраротҳои меъёрӣ аз рӯйи ҳислат бештар на ба соҳаи ҳуқуқи конститутсионӣ, балки ба ҳуқуқи граждани рабт доранд.

Ҳуқуқ ба фаъолияти ташвиқотӣ-иттилоотии ҳизби сиёсӣ яке аз аввалин ҳуқуқҳои мебошад, ки дар давраи бунёди ҳизб дар ҷойи аввал меистад. Ҳангоми таъсис додани анҷумани таъсисии ҳизби сиёсӣ кумитаи ташкилот амалӣ гардонидани фаъолияти худро дар таъсис сохторҳои минтақавӣ ҳизб маҳз тавассути фаъолияти ташвиқотӣ-иттилоотӣ пиёда месозад. Ҳуқуқи амалӣ намудани ташвиқотии ҳизби сиёсӣ дар мавриде мазмуни муҳимро пайдо менамояд, ки ҳизб дар раванди интиҳобот иштирок менамояд. Ин ҷо муқаррароти меъёрии ҳуқуқи мазкур дақиқан ва дар як гурӯҳи калон танзим меёбад. Хусусияти хоси ҳуқуқи мазкур дар он ифода меёбад, ки дар доираи раванди интиҳобот он муттаҳид (трансформатсия) мешавад. Дар марҳилаи аввал дар раванди интиҳобот (то бақайдгирии номзад ва ё рӯйхати номзадҳои ҳизб) ҳуқуқ ба бурдани фаъолияти ташвиқотӣ-иттилоотии ҳизби сиёсӣ бетағйир менамояд. Ҳангоми иштирок намудан дар раванди интиҳобот

ҳизби сиёсӣ ҳуқуқи мазкурро ҳамчун ташкилоти ҷамъиятӣ аз даст на-медихад. Аммо, баъд аз бақайдгирифти номзад ва ё рӯйхати номзадҳои ҳизби сиёсӣ чун субъекти ҳокимият аз ҷониби мақомоти интиҳоботӣ ҳуқуқи мазкур дар раванди интиҳобот ба ҳуқуқи ташвиқоти пешазинтиҳоботӣ муттаҳид мегардад. Баробари ин ҳизби сиёсӣ чун ташкилот ин ҳуқуқро аллакай соҳиб набуда, аммо дар як вақт метавонад ба фаъолияти ташвиқотӣ аз рӯйи ҳуқуқи умумиаш машғул бошад. Тафовути миёни ҳуқуқ ба ташвиқоти пешазинтиҳоботӣ ва ҳуқуқ ба фаъолияти ташвиқотӣ дида намешавад, ғайр аз ҳизби сиёсӣ дар ҳокимият бо ҳизби сиёсӣ чун ташкилот. Агар ҳуқуқи ҳизби сиёсӣ ба ташвиқоти пешазинтиҳоботӣ тарғиботи оммавиеро фаро гирад, ки барои ғолиб омадан дар маъракаи интиҳобот мусоидат кунад, пас амалӣ гардонидани ҳуқуқи ҳизби сиёсӣ ба фаъолияти ташвиқотӣ бештар хусусияти оммави-гардонии ақидаҳои умумӣ ва мафкуравии ҳизбро дорад, ки он на танҳо масъалаҳои интиҳобот балки тамоми фаъолияти ҳизбро дар худ мегирад.

Ҳуқуқи ташвиқоти пешазинтиҳоботии ҳизби сиёсӣ аз ҳуқуқ ба фаъолияти ташвиқотии ҳизби сиёсӣ фарқ намуда, аз рӯйи таркиб маҳдудтар мебошад. Ин ду ҳуқуқ ва ё категорияи ҳуқуқӣ ба ҳамдигар наздик буда, шохаҳои як зухуроти ҳуқуқиро ташкил медиҳанд. Миёни муқаррароте, ки ба доираи ҳуқуқи ҳизби сиёсӣ ба тарғиботи пешазинтиҳоботӣ пешкаш мешавад, ҳуқуқи баробар ба истифодаи воситаҳои ахбори оммо номбар намудан мумкин аст. Тибқи қонунгузори ҚТ ҳизбҳои сиёсӣ ҳуқуқи таъсис додани матбуоти даврӣ ва дигар воситаҳои ахбори оммо доранд. Ҳамчунин ҳизбҳои сиёсӣ ҳуқуқ доранд барои ташвиқоти фаъолияти худ аз ВАО-и давлатӣ (телевизион, радио, маҷаллаҳо) ва тибқи муқаррароти қонунгузорӣ аз воситаҳои ғайридавлатӣ ҳуқуқи истифода доранд. Дар истифодаи воситаҳои ахбори омма ҳизбҳои сиёсӣ ҳам дар давраи маъракаҳои интиҳобот ва ҳам дар давраҳои дигар ҳуқуқи истифода намуданро дорад.

Дигар ҳуқуқи муҳими ҳизби сиёсӣ ҳамчун ташкилот ин ҳуқуқи таъсис додани сохторҳои минтақавӣ он мебошад. Ҳуқуқи мазкур маъноӣ ташкили сохторҳои гуногунро ифода менамояд, ки дар навбати худ ба амалӣ намудани ду самти фаъолият тасниф мешавад. Якум, ҳуқуқи ҳизб ба таъсиси шуъбаҳои минтақавӣ (дар як маврид ин амал барои ҳизби сиёсӣ уҳдадорӣ ҳатмӣ низ ҳисоб мешавад) ва дуввум, ҳуқуқи таъсиси дигар ниҳодҳои сохторӣ.

Ҳизбҳои сиёсӣ субъекти шаклҳои гуногуни уҳдадорӣҳои ҳуқуқӣ мебошанд: ҳуқуқӣ-конститутсионӣ, ҳуқуқӣ-маъмурӣ, ҳуқуқӣ-гражданӣ ва ғайра. Шаклҳои уҳдадорӣҳои номбаршуда аз рӯйи асос, нишонаҳо ва санксияҳои ҳуқуқии мавҷуда аз ҳамдигар фарқ карда мешаванд. Дар баробари ин, муқаррар намудани ҳадди уҳдадорӣҳои ҳуқуқии маъмурӣ ва граждани аз уҳдадорӣҳои ҳуқуқӣ-конститутсионӣ ба кулلى фарқ ме-

намояд<sup>1</sup>. Бояд қайд намуд, ки ҳуқуқ ва уҳдадорихои хизбҳои сиёсӣ дар аксарияти маврид ба ҳолати ҳуқуқӣ ва махсусияти он вобаста буда, дар натиҷаи раванди мубориза барои ҳокимияти давлатӣ, дар амалӣ намудани ҳокимияти давлатӣ ва ё дар қабули қарорҳои ҳокимиятӣ таҷассуми худро меёбад. Аз ин рӯ, ҳамаи ҳуқуқи уҳдадорихои хизбҳои сиёсӣ дар раванди интиҳобот, дар амалӣ намудани ҳокимияти давлатӣ, инчунин ҳуқуқи уҳдадорихое, ки аз иштирок дар коркарди ин маҳокоти ҳокимияти давлатӣ бармеоянд, ба ин гурӯҳи ҳуқуқӣ-конститутсионӣ дохил мешаванд.

Ҳамин тариқ, дар асоси таҳлили дар боло гузаронида шуда, ба чунин хулоса омадан зарур аст, ки дар амалӣ гардонидани муносибатҳои конститутсионӣ дар ҚТ нақши хизбҳои сиёсӣ арзишманд аст ва дар баробари дигар субъектони муносибатҳои ҳуқуқи конститутсионӣ хизбҳо метавонанд ба самтҳои инкишофи соҳаҳои гуногуни ҳаёти давлатӣ ва ҷамъиятии кишвар саҳмгузор бошанд. Ҳизбҳои сиёсӣ дар Тоҷикистон барои ҳифзи манфиатҳои шаҳрвандон, яъне халқи ҚТ таъсис дода мешаванд ва таъмингари ҳуқуқи озодиҳои сиёсии онҳо баромад мекунанд. Маҳз танҳо хизбҳои сиёсӣ метавонанд, ки аз шумораи зиёди иттиҳодияҳои ҷамъиятии дар Тоҷикистон мавҷудбуда имконияти ба шаҳрвандони кишвар таъмини ҳуқуқ ба муттаҳидшавиро кафолат диҳанд.

#### Адабиёт:

1. Авакьян С.А. Конституционно-правовой статус политических партий в России: учебное пособие – М.: Норма: ИНФРА-М., 2001.
2. Дмитриев Ю.А., Исравлян В.Б., Чудина С.Ю. Избирательное право и процесс в Российской Федерации.- Иркутск., 2001.
3. Имомов А.И. Ҳуқуқи конститутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Китоби дарсӣ. Нашри чорум бо тағйироту иловаҳо.- Душанбе: «Офсет Империя», 2017.
4. Ҳамидов Х.Х. Ҳуқуқи асосии (конститутсионии) мамлакатҳои ҳориҷӣ. (Дар ду ҷилд) Қисми умумӣ. Ҷилди 1. – Душанбе: «ЭР-граф», 2013.
5. Буракова А.Л. Юридическая ответственность политических партий в Российской Федерации: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Челябинск, 2007.

Имомов Ҳ.Ш.

#### Фишурда

#### Рочез ба ҳуқуқи озодӣ ва уҳдадорихои хизбҳои сиёсӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон

Дар мақола рочез ба ҳуқуқи озодиҳо ва уҳдадорихои конститутсионӣ-ҳуқуқии хизбҳои сиёсӣ ҳамчун иштирокчиёни муносибатҳои конститутсионӣ таҳлил гузаронида шудааст. Амалӣ намудани қобилияти

---

<sup>1</sup>Буракова А.Л. Юридическая ответственность политических партий в Российской Федерации: автореф. дис. ...канд. юрид. наук. – Челябинск, 2007. – С. 7.

ҳуқуқдорӣ ва амалкунии конституционии ҳизбҳои сиёсӣ дар ҳама ҳолат ба вазъи ҳуқуқии онҳо алоқаманд мебошад.

**Имомов Х.Ш.**

**Аннотация**

**К вопросу о правах, свободах и обязанностях политических партий в Республике Таджикистан**

В статье проанализирован конституционно-правовой статус политических партий, через призму закрепления их прав и обязанностей, как участников конституционно-правовых отношений. Особо отмечено, что реализация конституционной правоспособности и дееспособности политических партий во всех случаях зависит от их правового статуса и положения.

**Imomov.H.Sh.**

**The summary**

**To the issue of rights, freedoms and obligation of political parties in the Republic of Tajikistan**

The article analyzes the constitutional and legal issues related to the rights, freedoms and obligations of political parties as a participant in constitutional legal relations. It is specially noted that the implementation of the constitutional legal capacity and the ability of political parties in all cases depends on their legal status. The article analyzes constitutional provisions.

**Абдулаҳадзода С.А.\* Муродзода У.У.\***

**СВОБОДНЫЕ ВЫБОРЫ: КЛЮЧЕВОЙ ЭЛЕМЕНТ ДЕМОКРАТИИ**

**Калидвожаҳо:** ҳуқуқи интихобот, муҳофизат ва интихобот, интихобот, интихобкундагон, мақомоти намояндагӣ, ҳуқуқи субъективии шаҳрвандон, аломатҳои раванди интихобот, ҳуқуқи овоздиҳӣ, ҳуқуқи интихобшудан.

**Ключевые слова:** избирательное право, избирательный процесс, выборы, избиратели, представительные органы, субъективные права граждан, признаки избирательного процесса, право избирать, право быть избранным.

**Keywords:** elective law, election process, elections, voters representative bodies, subjective rights of citizen, signs of the election process, the right to vote, the right to be elected.

В условиях современных демократий свободные выборы являются главной формой проявления суверенитета народа, его политической роли как источника власти. Они служат также важнейшим источником представления в органах власти интересов всевозможных общественных слоев, групп и т.д. В результате этого свободные выборы служат обязательным элементом демократии. Прежде всего надо отметить, что демократия - это политическая система, в которой политическая власть осуществляется свободно

выражающим свою волю большинством граждан, как одна из форм государства, при которой власть принадлежит народу, а также общественность и государственный строй, характеризующийся совокупностью обусловленных прав и свобод граждан. Сегодня, говоря о демократии, то есть народовластии, мы подразумеваем свободные выборы. Нашу убежденность подкрепляют и авторитетные международные и национальные документы: Всеобщая декларация прав человека, принятая ООН еще в 1948 г., гласит: «Воля народа должна быть основой власти правительства; эта воля должна находить себе выражение в периодических и нефальсифицированных выборах»; Конституция Республики Таджикистан (далее - РТ), которая гласит, что «народ является носителем суверенитета и единственным источником государственной власти, которую осуществляет непосредственно, а также через своих представителей».

В юридической литературе встречаются различные принципы избирательного права, в частности свободные выборы, всеобщие выборы, демократические выборы, народные выборы и т.п. Надо отметить, что единой формулировки этих принципов в науке не существует. Однако, по нашему мнению свободные выборы это один из важнейших конституционных принципов демократических выборов, где избиратель добровольно, самостоятельно принимает решение, участвовать ли ему в голосовании.

Так из этого суждения исходит, что существенным достоинством свободных выборов как фактора развития гражданского общества является то, что они сами по себе являются крупным шагом на пути к демократизации. Значение выборов как инструмента перехода общества к демократии и основного условия его дееспособности и эффективности, реализация основных принципов свободных выборов непосредственно зависит от организации избирательного процесса<sup>1</sup>.

Надо отметить, что государственный строй РТ определяется Конституцией и в соответствии с ним является суверенным, демократическим, правовым, социальным, светским и унитарным государством (ст. 1) и по форме правления является президентской республикой, где вся власть принадлежит народу (ст. 6). Именно эти нормы являются базой для построения избирательной системы в стране. Так как посредством свободных выборов формируются органы государственной власти и местного самоуправления. Порядок проведения свободных выборов в РТ определяется избирательным законодательством, представляющее собой совокупность законодательных актов<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Камолова М. Р. Процесс выборов и их особенности в Республике Таджикистан: автореф. дис... канд. полит. наук: 23.00.02. – Куляб., 2012.- С. 5.

<sup>2</sup> Политические системы современных государств. Энциклопедический справочник в четырех томах. Т. 2: Азия / МГИМО (У) МИД России, ИНОП; гл. ред. А. В. Торкунов; науч. ред. А. Ю. Мельвиль; отв. ред. М. Г. Миронюк. - М.: Аспект Пресс, 2012.– С. 458-466.

Отечественные ученые относят принцип свободных выборов к основным элементам демократии, в частности, А. М. Диноршоев отмечает, что «основным принципом демократических выборов являются свободные выборы».<sup>1</sup> А. И. Имомов указывает, что «свободные выборы — это демократическое явление, состоящее из совокупности общественных отношений, возникающих в процессе организации выборов представительных органов государственной власти и реализации субъективных прав граждан избирать и быть избранными».<sup>2</sup> Б. С. Гадоев отмечает, что «свободные выборы как эффективный механизм обеспечивает политическую стабильность и преемственность власти, ее демократичность и легальность»<sup>3</sup>.

Исходя из этого надо отметить, что одним из важнейших конституционных принципов демократических выборов является принцип свободных выборов. Традиционно под свободными выборами понимают две составляющие: добровольность, т.е. избиратель самостоятельно принимает решение, участвовать ли ему в голосовании; никто не вправе оказывать давление на избирателя.

В большинстве стран участие в выборах добровольно и за неучастие (абсентеизм) не наступает юридической ответственности. Это так называемый свободный вотум избирателей. Встречается также и обязательный вотум, т. е. юридическая обязанность избирателя участвовать в голосовании. За нарушение этой обязанности наступают ответственность (например, наложение штрафа). Такую избирательную систему можно наблюдать в Бельгии, Турции и др. Возможны и моральные санкции, например, опубликование списков избирателей, не принявших участия в голосовании (публичное наказание, общественное наказание).

Для снижения процента абсентеизма в некоторых государствах предусмотрено не наказание для не явившихся, а поощрение для проголосовавших избирателей (например, выплата символической денежной суммы, награждение грамотами и т.п.). Там, где законодательно закреплён обязательный вотум, процент абсентеизма обычно невелик. В странах с тоталитарным режимом, как правило, предусматривается свободный вотум, однако явка избирателей традиционно превышает 90%.

Вторая составляющая понятия «свободные выборы» - запрет манипулирования волей избирателей. Влияние на решение избирателя проголосовать за того или иного кандидата как при помощи угроз, так и при помощи подкупа и обещаний, преследуется по закону. Данный запрет касается всех участников избирательного процесса: кандидатов, представителей избира-

<sup>1</sup> Диноршоев А.М. Право избирать и быть избранным: карманная книжка избирателя.- Душанбе, 2009. – С. 8

<sup>2</sup> Имомов А. Избирательное право и избирательный процесс в Республике Таджикистан. Второе издание.- Душанбе: «Эр-граф».- 2017.- С. 10.

<sup>3</sup> Гадоев Б.С. Конституционно-правовые институты непосредственной демократии в Республике Таджикистан. - Душанбе, 2014.- С. 42.

тельных органов, представителей органов власти и пр. Разрешена лишь агитация, сроки и условия которой закреплены в избирательном законодательстве.

В РТ, как и в любом демократическом государстве участие на выборах является добровольным, и каждый человек имеет один голос. Право голосовать на выборах имеют только граждане РТ, достигшие 18-летнего (совершеннолетнего) возраста до дня выборов, независимо от их пола, национальности, расы, языка, вероисповедания, политических убеждений, образования, социального и имущественного положения. Не имеют право голосовать только те граждане республики, признанные судом недееспособными, осуждённые по приговору суда, или отбывающие наказание в виде лишения свободы. Надо отметить, что добровольное участие граждан на выборах - это реализация принципа свободных выборов. К примеру в последних двух президентских выборах: в 2013 г. явка составляла 86,64% избирателей и в 2020 г. 85,39 процента.

Как видим свободные выборы являются центральным институтом демократических форм любого государства. Также свободные выборы - это возможность для каждого гражданина проявить политическую активность и влиять на государственные и общественные дела. Свободные выборы адекватно отражают мнение и волю граждан, обеспечивают представительство основных общественных групп в органах власти, а также сформируют эффективное правительство. Свободные выборы неотъемлемый атрибут демократического правового государства, основная форма волеизъявления народа, участия граждан в управлении делами государства и общества. За годы независимости в Таджикистане в результате поэтапных, последовательных реформ создана отвечающая самым высоким демократическим требованиям и общепризнанным международным стандартам избирательная система, обеспечивающая закрепленное в Конституции страны право каждого свободно избирать и быть избранным в представительные органы государственной власти.

Демократия и ее связь с выборами определяются как подлинное, широкое и мирное соревнование между индивидами и организованными группами за важнейшие позиции государственной власти посредством регулярных, свободных и справедливых выборов.

#### **Литература:**

1. Гадов Б.С. Конституционно-правовые институты непосредственной демократии в Республике Таджикистан. - Душанбе, 2014.
2. Диноршоев А.М. Право избирать и быть избранным: карманная книжка избирателя.- Душанбе, 2009.
3. Имомов А. Избирательное право и избирательный процесс в Республике Таджикистан. Второе издание.- Душанбе: «Эр-граф», 2017.

4. Камолова М. Р. Процесс выборов и их особенности в Республике Таджикистан: автореф. дис... канд. полит. наук: 23.00.02.- Куляб., 2012.

5. Политические системы современных государств. Энциклопедический справочник в четырех томах. Т. 2: Азия / МГИМО (У) МИД России, ИНОП; гл. ред. А. В. Торкунов; науч. ред. А. Ю. Мельвиль; отв. ред. М. Г. Миронюк. - М.: Аспект Пресс, 2012.- С. 458-466.

**Абдулахадзода С.А., Муродзода У.У.**

**Фишурда**

**Интихоботи озод: унсурҳои демократия**

Дар замони имруза интихоботи озод яке аз унсурҳои муҳимтарини демократия ба шумор меравад, зеро он низомии демократияро баҳри пур кардани вазифаҳои роҳбарикунандаи он дар ҳама гуна ҷомеаи муосир таъмин менамояд. Дар мақолаи мазкур муаллифон андешаҳои гуногуни олимони ватаниро, ки дар самти интихоботи озод баҳсҳои домандоро барраси намудаанд омӯхта, дар натиҷаи он мафҳуми "интихоботи озод" ошкор карда мешавад ва робитаи зичи миёни демократия ва интихоботи озод собит карда мешавад.

**Абдулахадзода С.А., Муродзода У.У.**

**Аннотация**

**Свободные выборы: ключевой элемент демократии**

На сегодняшний день свободные выборы являются важнейшим элементом демократии так как считаются наиболее демократичной системой замещения руководящих должностей в любых общностях людей. В статье авторами приводятся различные суждения отечественных ученых по поводу свободных выборов. Раскрывается понятие «свободных выборов», а также доказывается тесная взаимосвязь демократии и свободных выборов.

**Abdulahadzoda S.A., Murodzoda U.U.**

**The summary**

**Free elections - main element of democracy**

Today, free elections are the most important element of democracy as they are considered the most democratic system for filling leadership positions in any community of people. In the article, the authors provide various opinions of domestic and foreign scientists about free elections. The concept of "free elections" is revealed, and the close relationship between democracy and free elections is proved.

## АСОСҲОИ СОХТОРИ КОНСТИТУТСИОНИИ, КИ ЗАРУРАТИ ИШТИРОКИ ПРОКУРОРРО ДАР МУРОФИАИ ЧИНОЯТӢ ТАҚОЗО МЕНАМОЯНД

**Калидвожаҳо:** прокуратура, асосҳои сохтори конститусионӣ, иштироки прокурор дар муурофияи ҷиноятӣ, функцияҳои прокурор, давлати демократӣ ва ҳуқуқбунёд, таҷзияи ҳокимият.

**Ключевые слова:** прокуратура, основы конституционного строя, участие прокурора в уголовном процессе, функции прокурора, правовое и демократическое государство, разделение властей.

**Keywords:** prosecutor's office, foundations of the constitutional order, participation of the prosecutor in criminal proceedings, functions of the prosecutor, legal and democratic state, separation of powers.

Қобили қайд аст, ки Конститутсияи ҚТ муносибатҳои ҳаёти иқтисодӣ, иҷтимоӣ, сиёсӣ, ҳуқуқӣ ва фарҳангии кишварро танзим намуда, дар самти қабули қонунҳои нави ҷавобгӯ ба талаботи замон ва тақмили низоми ҳуқуқии кишвар нақши арзишманд дорад.

Аз ҷумла, нақши Конститутсияи мамлакат дар танзими муносибатҳои ҷамъиятӣ дар самти муурофияи судии ҷиноятӣ ва рушди қонунгузории муурофиявии ҷиноятӣ назаррас аст. Ба ин маънӣ дар моддаи 1-и Кодекси муурофиявии ҷиноятӣ ҚТ (минбаъд КМҚ ҚТ) пешбинӣ шудааст, ки дар ҚТ тартиби пешбурди парвандаи ҷиноятиро КМҚ, ки аз қонуни асосӣ сарчашма мегирад, муайян мекунад.

Дар умум, дар Конститутсияи ҚТ меъёрҳои зиёди ҳуқуқиеро вохӯрдан мумкин аст, ки онҳо дар танзими фаъолияти прокурор дар самтҳои гуногуни назорати прокурорӣ, аз ҷумла иштироки прокурор дар муурофияи ҷиноятӣ нақши бевосита ва ё бавосита доранд.

Аз ҷумла, З. Ҳ. Искандаров зимни баррасии асосҳои конститусионӣ-ҳуқуқии ҷимояи ҳуқуқҳои инсон ва шаҳрванд дар муурофияи ҷиноятӣ онро бо дарназардошти мансубият ба ин ва он муносибатҳои конститусионӣ ба намудҳои зерин ҷудо намудааст: асосҳои конститусионӣ-ҳуқуқии ҷимояи ҳуқуқи инсон ва шаҳрванд, ки ба асосҳои сохтори конститусионӣ иртибот доранд; асосҳои конститусионӣ-ҳуқуқии ҷимояи ҳуқуқи инсон ва шаҳрванд, ки ба ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд асос ёфтаанд; асосҳои конститусионӣ-ҳуқуқии ҷимояи ҳуқуқи инсон ва шаҳрванд, ки аз мақомоти қонунгузорӣ ҳокимияти давлатӣ вобастагӣ дорад; асосҳои конститусионӣ-ҳуқуқии ҷимояи ҳуқуқи инсон ва шаҳрванд, ки дар боби мақо-

\* Мудирӣ кафедраи ҳуқуқи судӣ ва назорати прокурорӣ факултети ҳуқуқшиносии ДМТ, номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсент.

моти иҷроияи ҳокимияти давлатӣ инъикос ёфтаанд; асосҳои конституционӣ-ҳуқуқии ҳимояи ҳуқуқи инсон ва шаҳрванд, ки ба ҳокимият ва сохтори судӣ алоқаманданд; асосҳои конституционӣ-ҳуқуқии ҳимояи ҳуқуқи инсон ва шаҳрванд, ки ба амалисозии назорати прокурорӣ вобастагӣ доранд.<sup>1</sup>

Ба ҳамин монанд метавон изҳор дошт, ки асосҳои конституционӣ-ҳуқуқии ишорашуда оид ба ҳимояи ҳуқуқи инсон ва шаҳрванд дар мувофиқаи ҷиноятӣ низ заминаҳои конституционӣ-ҳуқуқии иштироки прокурорро дар мувофиқаи ҷиноятӣ ташкил дода, ба он пайванди ноғусастани ва робитаи зич дорад.

Бо дарназардошти серпахлу будани асосҳои конституционӣ-ҳуқуқии иштироки прокурор дар мувофиқаи ҷиноятӣ, мақсади таҳқиқот танҳо ба баррасии асосҳои сохтори конституционие, ки зарурати иштироки прокурорро дар мувофиқаи ҷиноятӣ ба миён меорад, нигаронида шудааст.

Доир ба мафҳум, моҳият ва аҳамияти асосҳои сохтори конституционӣ аз ҷониби олимону донишмандони тоҷик андешаҳои қобили қабул ва мулоҳиза баён шудаанд.

Дар робита ба ин масъала А.И. Имомов қайд менамояд, ки асосҳои сохтори конституционӣ ба таври мухтасар ва дар шакли мазмуни ҳуқуқӣ-конституционӣ дар бораи ҷомеа ва таркиби он, дар хусуси шакл, моҳият ва вазифаҳои давлат, дар бораи вазъи ҳуқуқӣ-конституционии инсон ва шаҳрванд, усули ҳокимиятдорӣ халқ, мазмун ва шаклҳои амалигардонии он, дар бораи мавқеи Конститутсия дар низоми қонунгузорӣ, асоси иқтисодии давлат маълумот медиҳад. Ба андешаи ӯ асосҳои сохтори конституционӣ узвҳои муҳимтарини сохтори ҷамъият, шакл ва моҳияти давлат, алоқамандии манфиатҳои кулли байни инсон ва шаҳрванд ва ҷамъияту давлатро дар сатҳи олии ҳуқуқӣ муқаррар ва танзим менамояд.<sup>2</sup>

Дар ҳамин ҳол Ҷ.Ш. Ғаниев (ҳоло Шерализода Ҷ.Ш.) таъкид менамояд, ки асосҳои сохтори конституционӣ усулҳои калидӣ ва бунёдии ташкил ва рушди ҳаёти иқтисодӣ, сиёсӣ, иҷтимоӣ ва маънавии давлатро менамояд, ки дар он самтҳои афзалиятноки рушди ҷамъиятиву иҷтимоӣ инъикос ёфтаанд. Конститутсияи ҚТ тавассути дар худ мустақам намудани асосҳои сохтори конституционӣ муҳимтарин муносибатҳои ҷамъиятиро танзим менамояд. Мувофиқи назари ӯ дар боби аввали Конститутсияи ҚТ, ки «Асосҳои сохтори конституционӣ» ном дорад, принципҳои асосии бунёд ва мавҷудияти ҚТ, нишонаҳои хос ва муҳими давлатдорӣ, паҳлуҳои муҳими фаъолияти рӯзмарраи он ба монанди: соҳибхитиёрии

<sup>1</sup> Искандаров З.Х. С. Конституционно-правовые основы защиты прав человека и гражданина в уголовном процессе Республики Таджикистан.- Душанбе: «Эҷод», 2008.- С.13-14.

<sup>2</sup> Имомов А. Ҳуқуқи конституционии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Китоби дарсӣ. Нашри сеюм. Бо тағйироту иловаҳо. – Душанбе: «Эр-граф», 2012.- С. 129.

давлатӣ ва халқ; шакли идоракунӣ; эътирофи инсон, ҳуқуку озодиҳои ӯ ҳамчун арзиши олий; уҳдадории давлат дар самти эътироф, риоя ва ҳифзи ҳуқуку озодиҳои инсон ва шаҳрванд; тақсимнашаванда ва дахлнопазир будани ҳудуди Тоҷикистон; асосҳои сиёсати иҷтимоии давлат; афзалияти ҳуқуқи байналмилалӣ; муносибати давлат ва дин; тақсимои ҳокимият; бисёрхизбӣ; равияҳои гуногуни сиёсӣ ва мафкуравӣ; дунявӣ будани моҳият давлат; волоият ва амали бевоситаи Конститутсия дар ҚТ; баробарӣ ва шаклҳои гуногуни моликият, аз ҷумла моликияти хусусӣ; озодии фаъолияти иқтисодӣ ва соҳибкорӣ таҷассум ёфтаанд.<sup>1</sup>

Андешае низ ҷой дорад, ки мувофиқи он ҷавҳари асосҳои сохтори конституциониро усулҳои бунёдӣ ва роҳбарикунандаи муносибати мутақобилаи инсон, ҷомеа ва давлат ташкил медиҳад. Сохтори конституционӣ - чунин шакли ташкили ҳаёти давлатӣ ва ҷамъиятие ба шумор меравад, ки дар он давлат ҳамчун ташкилоти сиёсии ҷомеаи шаҳрвандӣ хусусияти демократӣ ва ҳуқуқиро ба худ касб карда, дар он инсон, ҳуқуку озодӣ ва шаъну шарафи ӯ арзиши олий эътироф шуда, риоя ва ҳифзи ҳуқуку озодиҳои инсон ва шаҳрванд уҳдадории асосии давлат ба ҳисоб меравад.<sup>2</sup>

Дар пайванди ба мавзӯи мавриди назар З. Ҳ. Искандаров таъкид менамояд, ки дар Конститутсия муқаддас эътироф гаштани ҳуқуку озодиҳои инсон ва шаҳрванд, тақсимои ҳокимият, ҳуқуқ ба ҳимояи судӣ, эҳтимолияти бегуноҳӣ, мубоҳисавӣ будани муҳофизат, эътирофи бартарияти меъёрҳои ҳуқуқии байналмилалӣ, аз он заминаҳои конституционӣ-ҳуқуқие мебошанд, ки муносибати навро ба таҳлил ва тақмили функсияҳои прокурор, аз он ҷумла оид ба масъалаи таъмини ҳимояи ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд ба миён оварданд. Кафили ҳуқуку озодиҳои инсон ва шаҳрванд фаъолияти парламенти касбӣ, таъсиси мансаби Президенти Тоҷикистон, нақши махсуси ҳокимияти судӣ, таъсиси прокуратура ҳамчун мақомоти мустақили назорати иҷроӣ қонунҳо ва фаъолияти адвокатура ба ҳисоб мераванд.<sup>3</sup>

Гузашта аз ин номбурда менависанд, ки КМҚ ҚТ дар заминаи асосҳои конституционӣ ҳуқуқӣ (моддаҳои 1, 5, 9, 10, 14, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 24, 25, 32, 84, 87, 88) таҳия шуда, табиати муҳофизатӣ ҷинойтиро

<sup>1</sup> Ганиев Д.Ш. Основы конституционного строя Республики Таджикистан // Развитие юридической науки в современных условиях: теория и практика: материалы 6 международного научно-практической конференции (Душанбе, 31 октября 2018 г.) – Душанбе: РТСУ, 2018.- С.292.

<sup>2</sup> Кравченко О.В. Основы конституционного строя современного Таджикистана и пути его реализации // Развитие юридической науки в современных условиях: теория и практика: материалы 6 международного научно-практической конференции (Душанбе, 31 октября 2018 г.) – Душанбе: РТСУ, 2018.- С. 305.

<sup>3</sup> Искандаров З.Х. Роль прокуратуры в обеспечении прав и свобод человека в досудебной стадии уголовного процесса Республики Таджикистан: история и современность // Правовая жизнь .- Душанбе, №4 (20).- 2017.- С.69.

муайян намуда, мазмуну мундариҷа, принцип ва шакли муурофиявӣ ба он асосан мувофиқ гардонида шудаанд. Муурофияи ҷиноятӣ аз муурофияи таъкиботӣ (айбдоркунӣ) ба муурофияи типии муҳофизавӣ табдил ёфт. Маънояш аз он иборат аст, ки дар баробари функсияи айбдоркунӣ функсияи ҷимоя низ дар муурофияи ҷиноятӣ нақши кам надошта, муурофия тарзест, тарҳи ҳуқуқиест, ки аз он ҳама иштирокчиён метавонанд барои ҳифзу ҷимоя намудани манфиатҳои худ истифода баранд.<sup>1</sup>

Ҳамин тариқ дар асоси таҳлили андешаҳои боло чунин хулосабарорӣ кардан мумкин аст, ки дар боби асосҳои сохтори конститусионӣ усулҳои калидӣ ва бунёдии ташкил ва рушди соҳаҳои ҳаётан муҳими давлатию ҷамъиятӣ инъикос ёфта, меҳвари танзими онро муносибати мутақобилаи инсон, ҷомеа ва давлат ташкил медиҳад. Ба сифати асосҳои сохтори конститусионие, ки дар зарурати иштироки прокурорро дар муурофияи ҷиноятӣ асос мегузоранд, муқаррароти моддаҳои 1 (моҳияти ҳуқуқбунёд ва демократӣ доштани давлат, шакли идораи давлатӣ, давлати иҷтимоӣ будани Тоҷикистон), моддаи 5 (арзиши олий эътироф шудани инсон, ҳуқуқу озодиҳои ӯ; дахлнопазир эътироф шудани ҳаёт, қадр, номус ва дигар ҳуқуқҳои фитрии инсон; эътироф, риоя ва ҳифз кардани ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд аз ҷониби давлат); моддаи 9 (таҷзияи ҳокимияти давлатӣ); моддаи 10 (эътибори олий доштани Конститутсия, риояи қонуният, афзалияти санадҳои ҳуқуқи байналмилалӣ) баромад менамоянд.

Мавриди зикри хос аст, ки аз рӯзҳои аввали ноил шудан ба соҳибхитории давлатӣ Тоҷикистон ҳамчун қисми таркибии ҷомеаи ҷаҳон тамоми тадбирҳои заруриро барои бунёди ҷомеаи адолатпарвар, бунёди давлати демокративу ҳуқуқбунёд, таъмини зиндагони шоистаи аҳоли, таъмини воқеии ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд амалӣ намуд. Дар шароити бунёди давлати демокративу ҳуқуқбунёд таъмини речаи қонуният дар тамоми самтҳои фаъолияти давлатию ҷамъиятӣ аҳамияти аввалиндараҷаро касб менамояд. Танҳо дар заминаи риоя ва иҷрои бечунучаро ва бемайлони қонунҳо ҳалли масъалаҳои ҳаёти сиёсӣ, иқтисодӣ, иҷтимоӣ, ҳуқуқӣ ва фарҳангӣ дар кишвар имконпазир гашта бояд ҳуқуқи давлати ҳуқуқбунёд устувор мегарданд.

Оид ба мавқеи муҳим ва калидии таъмини риояи ҳуқуқ ва муқаррароти қонун ҳамчун талаби бунёди давлати демокративу ҳуқуқбунёд ва иҷтимоӣ муҳаққиқони ватанӣ андешаҳои ҷолиб изҳор доштаанд.

Мувофиқи ақидаи Р. Ш. Сотиволдиев (ҳоло Шарофзода Р. Ш.) дар давлати ҳуқуқбунёд ташкил ва фаъолият ҳокимияти давлатӣ дар асоси ҳуқуқ ва қонун, дар заминаи нишондоди (меъёрҳо, талабот, принципҳои) ҳуқуқ, дар чорҷубаи қонун, пеш аз ҳама конститутсия сураат мегирад. Барои

<sup>1</sup> Исқандаров З.Х. Ҳамон ҷо.- С. 21-22.

ҳамин, давлати ҳуқуқбунёд – ташкилоти ҳуқуқии ҳокимияти давлатӣ мебошад.<sup>1</sup>

Мавсуф изҳор медорад, ки ташкили фаъолияти ҳокимияти давлатӣ дар давлати ҳуқуқбунёд танҳо дар асоси ҳуқуқ ва қонун, бо назардошти ҳадафҳои инсондӯстона, баҳри таъмини ҳуқуқу озодиҳои инсон, бо иштироки халқ, бо истифода аз интихобот ва раъйпурсӣ, иштироки ҳизбҳои сиёсӣ ва ниҳодҳои дигари ҷамъиятию сиёсии ҷомеа сурат мегирад.<sup>2</sup>

Ба таъкиди С. Ю. Алимов давлати ҳуқуқбунёд чунин давлатест, ки тамоми фаъолияти худро мутеъи ҳуқуқ гардонида, меҳвари асосии фаъолияти худро таъмини ҳуқуқу озодиҳои инсон қарор додааст. Давлати ҳуқуқбунёд чунин шакли давлатдориест, ки дар он таъмини воқеии волияти ҳуқуқ ва кули ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд қафолат дода мешаванд.<sup>3</sup>

Тавре ки Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ – Пешвои миллат, Президенти ҶТ, муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон таъкид намуданд: «Дар муддати 25 соли Истиқлолият мо дар ҳаёти иҷтимоии кишварамон ба дигаргуниҳои кулӣ ноил гардидем ва рушди сармояи инсониро барои пойдори давлати миллиамон дар мадди аввал қарор додем. Дар баробари ин, ҷиҳати паст кардани сатҳи камбизоатӣ, ташкили ҷойҳои нави корӣ, танзим муҳочирати корӣ, идораи равандро марбут ба даромад ва хароҷоти пули аҳоли, пардохти нафақаю кумакпулиҳо, соҳмони иншооти иҷтимоӣ, таъмини ҳифзи саломатии аҳоли, рушди илму маориф, тандурустӣ, фарҳанг, беҳтар кардани ҳифзи муҳити зист ва ғайра чандин барномаҳои давлатиро қабул ва дар амал татбиқ намудем. Татбиқи ҳадафҳои дар ин барномаҳо тарҳрезишуда нишон додан, ки Ҷумҳурии Тоҷикистон тибқи муқаррароти Конститусия ҳамчун давлати иҷтимоӣ, воқеан, ҳаллу фасли масъалаҳои соҳаи иҷтимоии ҳаёти ҷомеаро ба ҳайси самти афзалиятноки сиёсати давлат эътироф ва дар амал татбиқ менамояд».<sup>4</sup>

Дар воқеъ расидан ба ҳадафҳои ишорашуда танҳо дар заминаи таъмини волият қонун ва тартиботи ҳуқуқӣ дар ҷомеа имконпазир мегардад. Аз ҷумла, дар Консепсияи сиёсати ҳуқуқии ҶТ барои солҳои 2018-2028, ки бо фармони Президенти ҶТ аз 6 феввали соли 2018, таҳти №1005 ба имзо расидааст, ба маврид зикр мешавад, ки ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, таҳкими қонуният ва тартиботи ҳуқуқӣ,

<sup>1</sup> Сотиволдиев Р.Ш. Назарияи давлат ва ҳуқуқ: китоби дарсӣ барои муассисаҳои таҳсилоти олии касбӣ. - Душанбе: «Сино», 2018. - С. 303.

<sup>2</sup> Сотиволдиев Р.Ш. Асари ишорашуда. - С. 304.

<sup>3</sup> Алимов С.Ю. Общая характеристика основных признаков правового государства на современном этапе // Развитие юридической науки в современных условиях: теория и практика: материалы 6 международного научно-практической конференции (Душанбе, 31 октября 2018 г.) – Душанбе: РТСУ, 2018. - С. 279.

<sup>4</sup> Эмомалӣ Раҳмон. Уфукҳои Истиқлол. – Душанбе: «Ганҷ-нашриёт», 2018. - С.211.

пешгирии ҷиноятҳои фаромиллӣ, таъмини рушди устувори иқтисодӣ ва иҷрои ҳадафҳои стратегии давлат – таъмини истиклолияти энергетикӣ, амнияти озуқаворӣ ва раҳой аз бунбасти коммуникатсионӣ, бе таъмини волоияти қонун ва тартиботи ҳуқуқӣ ғайриимкон аст.

Дар моддаи 3 КМЧ вазифаҳои пешбурди муҳофизати судии ҷиноятӣ муайян карда шуда, ишора меравад, ки муҳофизати судии ҷиноятӣ барои таҳкими қонуният ва тартиботи ҳуқуқӣ, пешгирии ҷиноят, эҳтироми қонун, ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд, ба амал баровардани адолати судӣ равона шудааст. Аз ин рӯ, дар миёни дигар иштирокчиёни муҳофизати ҷиноятӣ прокурор имконият ва ваколатҳои бештареро дар самти амалисозии вазифаҳои муҳофизати ҷиноятӣ ва таъмини қонуният дар тамоми давраҳои муҳофизати ҷиноятӣ соҳиб аст.

Президент ҳомии Конститутсия ва қонунҳо, ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд, кафили истиклолияти миллӣ, ягонагӣ ва тамомияти арзӣ, пойдориву бардавомии давлат, мураббафии фаъолияти мақомоти давлатӣ ва ҳамкориҳои онҳо, риояи шартномаҳои байналмилалии Тоҷикистон мебошад. Тавре ки таҷрибаи ҷаҳонӣ гувоҳ аст, ки дар аксарияти кишварҳои бо шакли идоракунӣ президентӣ асосёфта механизмҳои гуногуни таъмини ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд, таъмини волоияти қонун ва тартиботи ҳуқуқӣ, ҳифзи манфиатҳои ҷомеаву давлат, мубориза бо ҷинояткорӣ ва дигар ҳуқуқвайронкуниҳо созмон дода мешаванд, ки дар амалишавии ваколатҳои Сарвари давлат нақши муассир доранд. Дар ин ҷода бешак, таъсиси мақомоти прокуратура ва мансаби Прокурори генералӣ дар мамлакат аз василаҳо ва фишангҳои муҳими амалисозии ваколатҳои Президенти кишвар дар самти таъмини қонуният ва ҳифзи ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд ба шумор меравад.

Эътироф бояд кард, ки пайдоиши ниҳоди прокуратура дар Тоҷикистон пеш аз ҳама ба пайдоиш ва рушди ин падида дар Россияи подшоҳӣ, Россияи шӯравӣ (РСФСР) ва Иттиҳоди Шӯравӣ иртибот дорад. Аз ин рӯ, аз замони таъсиси прокуратура аз ҷониби Император Петри I соли 1722, то кунун прокуратура ҳамчун василаи муҳими давлатии таъмини қонунит, ҳифзи ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд, манфиати ҷомеа ва давлат самаранокии фаъолияти худро собит сохта, дар замони мавҷудияти худ доираи васеи қорҳои муфидро ба нафъи пешрафти ҷомеа анҷом дода, дар ҷодаи таъмини қонуният, ба вуқӯи пайвастании дигаргуниҳои куллӣ дар соҳаҳои иқтисодиву иҷтимоӣ ва таъмини фазои ягонаи ҳуқуқӣ мусоидат менамояд.<sup>1</sup>

Пешвои муаззами миллат дар ҳамин маврид қайд менамоянд, ки дар ташаккули давлати нави ҳуқуқбунёд, ки мо бо иродаи мардум роҳи

<sup>1</sup> Махмудов И.Т. Приветственное слово участникам конференции // Прокуратура: вчера, сегодня, завтра (Сухаревские чтения): сб. матер. II межд. науч. –практ. конфр. (г. Москва, 7 октября 2016 г.) / под. общ. ред. О.С. Капинус. – М., 2017. – С. 22.

бунёди онро пеш грифтаем, нақши прокуратура ниҳоят муҳим аст. Чунки фаъолияти он аз назорати иҷроӣ яқхелаи қонунҳо, таъмини волоият қонун, таҳкими қонуният, ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, инчунин манфиатҳои ҷомеа ва давлат иборат мебошад.<sup>1</sup>

Масъалаи риоя ва ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд дар муҳофизати ҷиноятӣ яке аз масъалаҳои муҳим арзёбӣ мешавад. Яке аз самтҳои асосии фаъолияти давлатӣ, ки пеш аз ҳама зарурати ҷимоя ва ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд ва таъмини қонуниятро рӯйи қор меорад, ин соҳаи муҳофизати судии ҷиноятӣ ба ҳисоб меравад. Зеро мувофиқи қонунгузори муҳофизати ҷиноятӣ амалкунанда дар ҷараёни оғози парвандаи ҷиноятӣ, рафти таҳқиқ, тафтиши пешакӣ ва муҳокимаи судии парвандаи ҷиноятӣ имконияти васеи маҳдуд кардани ҳуқуқу озодиҳои конститусионии инсон ва шаҳрванд ҷой дорад. ҚМЧ ба субъектони дахлдори пешбурди муҳофизати ҷиноятӣ ваколат додааст, ки дар ҳолатҳои бо кодекс пешбинишуда нисбати доираи муайяни иштирокчиёни муҳофизати ҷиноятӣ ҷораҳои маҷбуркунии муҳофизати ҷиноятӣ татбиқ намоянд. Гузашта аз ин дар ҷараёни гузаронидани амалҳои алоҳидаи тафтишӣ боз ҳам эҳтимолияти даҳлат кардан ба чунин ҳуқуқҳои конститусионии шахс, аз қабилҳои дахлнопазирии шахс ва манзил, маҳрамияти мукотиба, сӯҳбатҳои телефонӣ, муросилот ва муҳабироти шахс, дахлнопазирии ҳаёти шахсӣ, шаъну шараф, озодии мусоифрат ҷой доранд. Бинобар ҳамин дар муҳофизати судии ҷиноятӣ низоми қафолатҳои ҷой доштани зарур ва муҳим аст, ки барои таъмини воқеии ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, қонунӣ гузаронидани амалҳои тафтишӣ ва муҳофизатӣ, баррасии ҳолисона ва одилонаи парвандаи ҷиноятӣ дар суд мусоидат намоянд. Яке аз қафолатҳои муҳими конститусионии таъмини қонуният ва ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд дар муҳофизати судии ҷиноятӣ ин падидаи иштироки прокурор дар муҳофизати судии ҷиноятӣ ба ҳисоб меравад.

Мувофиқи андешаи Ш.Х. Камолов дар зери мафҳуми ҷимояи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд маҷмуи уҳдадорҳои конститусионии давлат оид ба ҷимояи ҳуқуқ ва озодиҳои инсон, ки дар санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқии давлат мустаҳкам шуда ва дар низоми уҳдадорҳои давлат мавқеи муҳимро ишғол менамоянд, фаҳмида мешавад. Моҳияти ҷимояи ҳуқуқ ва озодиҳои инсон дар он ифода меёбад, ки давлат барои амалишавӣ, таъмин ва қафолати ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд, инчунин барои риояи онҳо масъул аст.

<sup>1</sup> Суханронӣ дар ҷамъомади қормандони мақомоти ҳифзи ҳуқуқ ва сохторҳои низомӣ ба муносибати 80-солагии Прокуратураи Тоҷикистон аз 24.12.2004с. / [www.president.tj](http://www.president.tj) (санаи мурочиат: 04.04. соли 2018.).

Дар як маврид давлат барои бемайлон амалишавии ин ҳуқуқ бояд шароит муҳаё созад.<sup>1</sup>

Аз ин рӯ, прокуратура яке аз механизмҳои асосии таъмини ҳуқуқу озодии инсон ва манфиатҳои қонунии шахрвандон ба ҳисоб рафта, дар тамоми марҳилаҳои муҳофизати ҳақҳои вазифадор аст, ки бо дарназардошти иҷроии таъиноти конститутсионии худ барои таъмин, ҳифз ва риояи ҳуқуқу озодиҳои иштирокчиёни муҳофиза чораҳои дахлдор андешад.

Муқаррароти дигари боби асосҳои сохтори конститутсионӣ, ки бевосита ба иштироки прокурор дар муҳофизати ҳақҳои алоқамандӣ дорад, ин падидаи таҷзияи ҳокимият ба ҳисоб меравад.

Моҳияти масъалаи мазкур дар он ифода мегардад, ки прокуратура дар ҳамроҳии ва ҳамкориҳои мутақобила бо шаҳаҳои ҳокимияти қонунгузор, иҷроия ва судӣ таъиноти конститутсионӣ ва дигар функцияҳои муҳофизативии худро дар муҳофизати ҳақҳои амалӣ месозад. Ҷой ва мавқеи мақомоти прокуратура дар он ифода меёбад, ки он ҳамчун элементи низоми худнигоҳдорӣ ва мувозинат на танҳо шаҳаҳои алоҳидаи ҳокимиятро аз амалҳои ғайриқонунӣ ва беасос боз медорад, инчунин ҳамроҳии ва ҳамкориҳои онҳоро ба мақсади таъмини қонуният ва тартиботи ҳуқуқӣ ва ҳимояи ҳуқуқу озодиҳои инсон дар кишвар таъмин менамояд.

Дар хусуси мансубияти прокуратура ба ин ва ё он шаҳаи ҳокимият, инчунин ҳамкориҳои ӯ бо дигар шаҳаҳои ҳокимияти давлатӣ андешаву назарҳои мухталифи олимону донишмадони тоҷик ҷой доранд.

Раҳимзода М.З. дар робита ба мавзӯи барарсишаванда таъкид менамояд, ки дар шароити Тоҷикистон прокуратура ба ягон низоми ҳокимияти давлатӣ дохил нашуда, яке аз функцияҳои низоми худнигоҳдорӣ ва бароварвазнро бо роҳи татбиқ намудани чораҳои рафъсозандаи вайронқунии қонун фаъолияти ҳар яке аз шаҳаҳои ҳокимиятро дар доираи фазои конститутсионӣ таъмин менамояд. Мавсуф прокуратураро дар шароити имрӯз яке аз аввалин ва самараноктарин ташкилоти ҳифзкунандаи ҳуқуқ эътироф менамояд.<sup>2</sup>

Ба ақидаи Диноршоҳ А. М. дар ҚТ прокуратура ба шаҳаи ҳокимияти иҷроия мансуб мебошад.<sup>3</sup> Мавсуф андешаи худро бо он асоснок менамояд, ки бояд ислоҳоти мақомоти прокуратура амалӣ карда шуда он ба низоми вазорати адлия дохил карда шавад. Вазифаи

<sup>1</sup> Камолов Ш.Х. Конституционно-правовая регламентация институтов защиты прав и свобод человека и гражданина в Республике Таджикистан: дис... канд.юрид.наук. 12.00.02.- Душанбе, 2019.- С.12.

<sup>2</sup> Раҳимов М.З. Инкишофи қонунгузорӣ оид ба прокуратура дар даврони истиқлолият //Қонуният.- Душанбе, 2012.- № 3. - С. 27.

<sup>3</sup> Диноршоев А.М. Конституционные основы разделения властей в Республике Таджикистан: автореф. ... канд. юрид. наук.- Душанбе, 2006. С. 7-8.

асосии прокуратура зимнан бояд муаррифӣ кардани манфиатҳои давлат дар ҳама марҳилаҳои мувофиқи судӣ бошад.<sup>1</sup>

Мувофиқи нуқтаи назари А. И. Имомов прокуратура мувофиқи усули таҷзияи ҳокимияти давлатӣ ба шохҳои ҳокимияти судӣ мансуб мебошад.<sup>2</sup> Бояд ибтидо дошт, ки ҳамкориҳои ҳокимияти судӣ ва мақомоти прокуратура дар катори дигар механизмҳои миллӣ, дар ҷодаи таъмини низоми қонуният ва волияти қонун дар кишвар нақши муҳим дорад.<sup>3</sup>

С. А. Исмоилзода ба чунин хулосае омадааст, ки прокуратура дар ҶТ институти мустақили давлативу ҳуқуқӣ ба ҳисоб рафта, низоми мутамаркази алоҳидаву мустақили мақомоти ҳокимияти давлатиро ташкил медиҳад. Он ба таври комил ба ягон шохҳои ҳокимияти давлатӣ шомил набуда, ба сифати мақомоти мустақили ҳокимияти давлатӣ баромад менамояд, ки метавонад миёни ҳамаи шохҳои ҳокимияти давлатӣ низоми боздориро амалӣ созад.<sup>4</sup>

Дар идомаи таҳқиқоти худ номбурда меафзояд, ки барои муайян намудани мавқеи мақомоти прокуратура дар низоми тақсими ҳокимият нақши муҳимро функцияҳои он иҷро менамояд. Функцияҳои прокуратура – ин фаъолияти мушаххаси ҳуқуқӣ бо назардошти эҳтиёҷоти давлат мебошанд, ки асоси онҳоро назорати риояи дақиқи қонунҳои амалкунандаи кишвар, ташкил медиҳанд. Функцияҳои мазкур дар марҳилаи муайяни таърихӣ, иқтисодӣ ва сиёсӣ яқоя бо дигар мақомоти давлатӣ – қонунгузор, иҷроия ва судӣ амалӣ карда мешавад.<sup>5</sup>

Мувофиқи нуқтаи назари З. Ҳ. Искандаров прокуратура дар масири таърих нахуст ҳамчун сохтори ҳокимияти иҷроия таъсис ёфта, бо мурури пешрафт ва тағйирёбии асосҳои конституционии давлат имрӯзҳо ба як мақомоти мустақили давлатӣ табдил ёфтааст.<sup>6</sup>

Прокуратура бо шохҳои ҳокимияти давлатӣ ҳамкориҳои судмандро амалӣ сохта, дар таъмини ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд, таъмини волияти қонун, таҳкими қонуният ва тартиботи ҳуқуқӣ, ҳифзи мустақилият ва соҳибхитиёрии кишвар, ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд, пешгириву ошкоркунии ҳуқуқвайронкуниҳо ва

<sup>1</sup> Диноршоев А.М. Конституционные основы разделения властей в Республике Таджикистан.- Душанбе, 2007.- С. 187.

<sup>2</sup> Имомов А. Мақомоти ҳокимияти давлатӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон.- Душанбе: «Матбуот», 2007.- С. 425.

<sup>3</sup> Шоҳиён Ш. Нақши ҳамкориҳои ҳокимияти судӣ ва мақомоти прокуратура дар таъмини адолати судию иҷтимоӣ ва таъмини волияти қонун дар ҷомеа.// Қонуният.- 2017.- № 1.- С.15.

<sup>4</sup> Исмоилзода С.А. Мавқеи конституционӣ-ҳуқуқии мақомоти прокуратура дар низоми мақомоти ҳокимияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон: диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илмӣ номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ: 12.00.02.- Душанбе. - 2020.- С. 12.

<sup>5</sup> Исмоилзода С.А. Асари ишорашуда. - С. 12.

<sup>6</sup> Искандаров З.Х. Указ. раб.- С.69-70.

мубориза бо ҷинояткорӣ тавассути низоми мувозинату боздорӣ саҳми назаррас дорад.<sup>1</sup>

Масалан аксарияти мақомоти амалисозандаи фаъолияти оперативӣ-ҷустуҷӯӣ, таҳқиқ ва тафтиши пешакӣ (ба истиснои прокуратура) ба шоҳаи ҳокимияти иҷроия мансуб буда, табиист, ки фаъолияти онҳо дар ин ин самт таҳти назорати прокурорӣ амалӣ карда мешаванд.

Ҳамкориҳои мақомоти прокуратура бо шоҳаи ҳокимияти қонунгузор дар он ифода мегардад, ки Прокурори генералии ҚТ дар иҷлосияҳо, ҷаласаҳои якҷоя ва алоҳидаи Маҷлиси миллий ва Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олии ҚТ иштирок карда метавонад. Аз ҷумла оид ба вазъи ҷинояти қонунҳо дар ҳудуди Тоҷикистон ба Маҷлиси Миллии Маҷлиси Олии ҚТ ҳисобот манзур менамояд ва метавонад дар ҷаласаи Маҷлиси намояндагон иштирок карда оид ба вазъи қонуният дар мамлакат гузориш пешниҳод намояд. Ба ин васила тавачҷуҳи аъзои Маҷлиси Миллии ва вакилони Маҷлиси намояндагонро дар хусуси зарурати тақмили танзими ҳуқуқии қонунгузори мурофиавии ҷиноятӣ тавассути қабули қонунҳои нав ва ё ворид намудани тағйиру иловаҳо ҷалб месозад. Мақомоти прокуратура яке аз субъектоне, ки дар амалисозии меъёрҳои қонунгузори мурофиавии ҷиноятӣ мавқеи калидиро ишғол менамояд.

Воқеияти имрӯзаи қонунгузори амалкунандаи ҚТ собит месозад, ки прокуратура бо шоҳаи ҳокимияти судӣ дар самти таъмини адолати судӣ ва иҷтимоӣ дар кишвар ҳамкориҳои судмандро бо дарназардошти эҳтироми принципи мустақилияти судҳо амалӣ менамояд. Яке аз самтҳои асосии фаъолияти прокуратура ин иштирок дар суд аст. Прокурорҳо мувофиқи қонунгузори мурофиавии ҷиноятии ҚТ мавриди баррасии парвандаҳо дар суд иштирок намуда дар ба амал баровардани адолати судӣ, таъмини қонуният, ҳифзи ҳуқуқи манфиатҳои иштирокчиёни мурофиа мусоидат намуда, нисбати санадҳои ғайриқонунӣ ва беасоси судҳо эътироз меоранд. Ба ин васила функцияи мурофиавии таъкиботи ҷиноятӣ, дастгирии айби давлатӣ ва ҳифзи ҳуқуқро амалӣ месозад.

Ба мавқеи мақомоти прокуратура дар низоми мақомоти давлатӣ Асосгузори сулҳу ваҳдати миллий- Пешвои миллат, Президенти кишвар, муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон дар вохӯрӣ бо кормадони мақомоти ҳифзи ҳуқуқ бахшида ба ҷашни 80 солагии мақомоти прокуратураи Тоҷикистон баҳои арзанда дода буданд: «Прокуратура яке аз сохторҳои муҳимтарини низоми давлатдорӣ буда, ба ягон шоҳаи ҳокимият таалуқ

<sup>1</sup> Маҳмудов И.Т. К вопросу о месте органов прокуратуры Республики Таджикистан в системе разделения властей // Правовая жизнь. – Душанбе, 2013.- № 3. -С.83.; Маҳмудов И.Т. Ҳамкориҳои прокуратура бо шоҳаи ҳокимияти давлатӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон // Паёми Донишгоҳи миллии Тоҷикистон. - 2017.- № 2/9.- С.263-269.; Маҳмудов И.Т. Мавқеи прокуратура дар низоми мақомоти ҳокимияти давлатӣ // Паёми Донишгоҳи миллии Тоҷикистон.- 2017.- № 2/8.- С.199-204.

надорад ва ичрои ҳатмии қонунҳоро аз ҷониби тамоми шоҳаҳои ҳокимият, корхонаҳо, ташкилоту муассисаҳо ва шаҳрвандон назорат намуда, дар мамлакат фазои ягонаи ҳукукиро фароҳам меорад»<sup>1</sup>.

Ҳамин тариқ, прокуратура ҳамчун мақомоти мустақили давлатӣ дар шароити кунунии рушди давлатдорӣ бо дигар шоҳаҳои ҳокимияти давлатӣ дар ҚТ барои амалӣ намудани функсияҳои зерин дар муҳофизати ҷиноятӣ: назорати ичрои қонунҳо аз ҷониби мақомоти таҳқиқ ва тафтиши пешакӣ; таъқиботи ҷиноятӣ; дастгирии айби давлатӣ дар суд ва ҳифзи ҳукуку манфиатҳои қонунии иштирокчиёни муҳофизати ҷиноятӣ новобаста аз мавқеи муҳофизавиашон ҳамкорихои мутақобиларо амалӣ менамояд.

Дар танзими конституционӣ-ҳукукии иштироки прокурор дар муҳофизати ҷиноятӣ Конститутсияи ҚТ ва санадҳои ҳукуки байналмилалӣ эътирофнамудаи Тоҷикистон низ саҳми бориз доранд. Конститутсия мавқеи конституционӣ-ҳукукии прокуратура дар боби алоҳида танзим карда таъинот, вазифа, функсия, асосҳои ҳукукӣ ва принсипҳои фаъолияти онро дар давлат муайян намудааст<sup>2</sup>.

ҚТ чун ҷузъи ҷудонопазири ҷомеаи ҷаҳонӣ бартарияти санадҳои байналмилалӣ эътирофшударо дар низомии ҳукукӣ ба таври конституционӣ эълон дошта, ҷиҳати татбиқи муваффақонаи муқаррарот онҳо пайваста кӯшиш ба харҷ медиҳад. Шумораи зиёди ин зумра санадҳо ба масъалаи ҳукук ва озодиҳои инсон бахшида шудаанд. Арзиши олии эътироф гардидан инсон, ҳукуку озодиҳои ӯ аз як ҷониб ва қисми таркибии низомии ҳукукии ҷумҳурӣ ҳисобидани санадҳои байналмилалӣ фарогирандаи ин гуна ҳукукҳо ба зиммаи Тоҷикистон уҳдадорӣ иҷро ва татбиқи онҳоро волеғузоранд.<sup>3</sup>

Мувофиқи КМЧ ҚТ санадҳои ҳукукии байналмилалӣ, ки Тоҷикистон онҳоро эътироф кардааст, қисми таркибии меъёрҳои ҳукукие мебошанд, ки пешбурди муҳофизати ҷиноятиро танзим менамоянд. Дар замони истиқлоли давлатӣ аз ҷониби Ҳукумати ҚТ ва дигар сохторҳои масъулу субъектони дахлдор шумораи зиёди конвенсия, созишнома, шартномаҳои байналмилалӣ, ёддоштитафохумва дигар ҳуҷжатҳои дучониба ба имзо расонида шудаанд, ки дар таҳкими фаъолияти прокуратура, аз ҷумла тақвияти ҳамкорихои байналмилалӣ мақомоти прокуратура саҳми арзанда доранд.<sup>4</sup>

<sup>1</sup> Народная газета.- № 1.- 5 января 2005 г.- С. 2.

<sup>2</sup> Абдуллоев П.С. Конституционные основы международного сотрудничества по уголовным делам на постсоветском пространстве// Конституционное и муниципальное право. -2017. - № 7.- С. 64-68.

<sup>3</sup> Раҳмон Д.С. Ҳукуки инсон дар шароити ҷаҳонишавӣ ва тақвиятҳои тафовутҳои фарҳангӣ-тамаддунӣ: масъалаҳои назарӣ, усулӣ ва амалӣ-ҳукукӣ: диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илмӣ доктори илмҳои ҳукукшиносӣ: 12.00.01.- Душанбе.- 2019.- С. 354-355.

<sup>4</sup> Барои маълумоти муфассал пайдо кардан нигаред ба : Абдуллоев П.С., Махмудов И.Т. Правовые основы международного сотрудничества по уголовным делам Генеральной прокуратуры Республики Таджикистан //Пробелы в Российском законодательстве.- 2015.- № 6.- С.114; Абдуллоев П.С. Особенности развития международного

Ҳамкориҳои байналмилалӣ бо парвандаҳои ҷиноятӣ аз ҷониби Прокуратураи генералии ҶТ ҳамчун зерсоҳаи мустақили ҳуқуқи муурофиявии ҷиноятӣ аз маҷмӯи меъёрҳои қонунгузориҳои миллӣ ва санадҳои байналмилалӣ ҳуқуқи иборат аст, ки тартиби ҳамкориҳои прокуратураро бо дигар мақомоти дахлдор ва шахсони мансабдори ваколатдори давлатҳои хориҷа ва ташкилотҳои байналмилалӣ дар самти ба амал баровардани тафтишоти пешакӣ, пешбурди истеҳсолот дар марҳилаҳои судӣ, ба ҷавобгариҳои ҷиноятӣ кашидан ва татбиқи ҷазо нисбати ҷинояткорон, инчунин масъалаи адо намудани ҷазо танзим менамояд.<sup>1</sup>

Ҳамин тариқ асосҳои сохтори конститутсионии иштироки прокурор дар муурофияи ҷиноятӣ гуфта меёранд конститутсионӣ-ҳуқуқии хусусияти бунёдӣ ва роҳбарикунандае дар назар дошта мешавад, ки асосҳои ҳуқуқии иштироки прокурорро дар муурофияи ҷиноятӣ пешбинӣ намуда, дар амалисозии таъиноти конститутсионии мақомоти прокуратура дар муурофияи ҷиноятӣ мусоидат менамоянд. Маҳз бо шарофати Истиқлоли давлатӣ ҳамкориҳои байналмилалӣ мақомоти прокуратура ба яке аз самтҳои афзалиятноки фаъолияти мақомоти прокуратура таъин ёфта, дар шароити кунунии рушди давлатдориҳои миллӣ бо дарназардошти равандҳои гуногуни ҷаҳонишавӣ ва эъморӣ давлати демокративу ҳуқуқбунёд дар Тоҷикистон он ба яке аз фишангҳои муҳиму боэътимод ва василаи муассири таъмини ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шахрванд, мубориза бо ҷинояткориҳои муташаккилона, расонидани кӯмаки ҳамдигарии ҳуқуқӣ, ҷуброни зарари аз ҷинояткорӣ расонидашуда, иҷрои ҷазоҳои ҷиноятӣ, ошкор ва тафтиши ҷиноятҳои трансмиллӣ ва дигар ҷиноятҳо, кофтукови шахсони ҷиноятсодиркарда, ба ҷавобгариҳои муқарраркардаи қонун кашидан ё барои иҷрои ҳукм додани онҳо ба ҳисоб меравад.

#### Адабиёт:

1. Эмомалӣ Раҳмон. Уфуқҳои Истиқлол. – Душанбе: «Ганҷ-нашриёт», 2018.
2. Абдуллоев П.С., Махмудов И.Т. Правовые основы международного сотрудничества по уголовным делам Генеральной прокуратуры Республики Таджикистан // Пробелы в Российском законодательстве. - 2015.- № 6.- С.111 – 123.
3. Абдуллоев П.С. Особенности развития международного сотрудничества в сфере уголовного процесса на постсоветском пространстве: формирование и институциональная перспектива // Государство и право.- 2017.- № 6.- С. 42-51.

---

сотрудничества в сфере уголовного процесса на постсоветском пространстве: формирование и институциональная перспектива // Государство и право.- 2017.- № 6.- С. 42-51; Абдуллоев П.С. Конституционные основы международного сотрудничества по уголовным делам на постсоветском пространстве // Конституционное и муниципальное право. -2017.- № 7.- С. 64-68.

<sup>1</sup> Абдуллоев П.С., Махмудов И.Т. Правовые основы международного сотрудничества по уголовным делам Генеральной прокуратуры Республики Таджикистан // Пробелы в Российском законодательстве. - 2015.- № 6.- С.114.

4. Абдуллоев П. С. Конституционные основы международного сотрудничества по уголовным делам на постсоветском пространстве// Конституционное и муниципальное право. -2017.- № 7.- С. 61-69.
5. Раҳмон Д.С. Ҳуқуқи инсон дар шароити ҷаҳонишавӣ ва тақвиятёбии тафовутҳои фарҳангӣ-тамаддунӣ: масъалаҳои назарӣ, усулӣ ва амалӣ-ҳуқуқӣ: диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илмии доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ: 12.00.01.- Душанбе.- 2019.
6. Искандаров З.Х. Роль прокуратуры в обеспечении прав и свобод человека в досудебной стадии уголовного процесса Республики Таджикистан: история и современность // Правовая жизнь. – Душанбе.- №4 (20).- 2017.- С.61-72.
7. Шоҳиён Ш. Нақши ҳамкориҳои ҳокимияти судӣ ва мақомоти прокуратура дар таъмини адолати судию иҷтимоӣ ва таъмини волоияти қонун дар ҷомеа.// Қонуният.- 2017.- № 1.- С.11 - 18.

**Маҳмудов И.Т.**

### **Фишурда**

#### **Асосҳои сохтори конститусионӣ, ки зарурати иштироки прокурорро дар муҳофизати ҳақҳои таъминоти маъмурият**

Мақола ба баррасии асосҳои сохтори конститусионӣ, ки зарурати иштироки прокурорро дар муҳофизати ҳақҳои таъминоти маъмурият ба миён меорад, бахшида шудааст. Дар он муаллиф дар асоси истифодаи афкори арзишманди илмӣ-назариявии олимони соҳа ва таҳлили меъёрҳои конститусионӣ-ҳуқуқӣ, хусусан боби аввали Конституция, омилҳоеро, ки заминаҳои ҳуқуқии иштироки прокурорро дар муҳофизати ҳақҳои таъминоти маъмурият, мавриди баррасӣ қарор додааст. Дар умум таъкид карда мешавад, ки асосҳои сохтори конститусионии иштироки прокурорро дар муҳофизати ҳақҳои таъминоти маъмурият 1,5,9,10 - и Конституция пешбинишуда ташкил дода, ба сифати муқаррароти хусусияти бунёдӣ ва роҳбарикунанда дошта, дар амалисозии таъминоти конститусионӣ ва дигар функсияҳои мақомоти прокуратура дар муҳофизати ҳақҳои таъминоти маъмурият мусоидат менамоянд.

**Маҳмудов И.Т.**

### **Аннотация**

#### **Основы конституционного строя определяющие необходимость участия прокурора в уголовном процессе**

В статье рассматриваются основы конституционного строя, обуславливающие необходимость участие прокурора в уголовном процессе. Автор на основе использования ценных научно-теоретических мнений учёных и анализа конституционно-правовых норм, рассматривает факторы, которые составляют правовую основу участие прокурора в уголовном процессе. В целом утверждается, что основы конституционного строя участие прокурора составляют нормы предусмотренные в ст. 1,5,9,10 – Конституции, которые в качестве базовых, руководящих и фундаментальных начал способствуют реализацию

конституционной предназначение и иных функций прокуратуры в уголовном процессе.

**Makhmudov I.T.**

**The summary**

**The fundamentals of the constitutional system that determine the need for the participation of the prosecutor in criminal proceedings**

The article examines the foundations of the constitutional order, which necessitate the participation of the prosecutor in the criminal process. The author, based on the use of valuable scientific and theoretical opinions of scientists and analysis of constitutional and legal norms, examines the factors that form the legal basis for the participation of the prosecutor in the criminal process. In general, it is argued that the foundations of the constitutional side of the participation of the prosecutor are the norms provided for in Articles 1,5,9,10 - of the Constitution, which, as basic, guiding and fundamental principles, contribute to the implementation of the constitutional purpose and other functions of the prosecutor's office in criminal proceedings.

III. ҲУҚУҚИ ГРАЖДАНӢ; ҲУҚУҚИ СОҲИБКОРӢ; ҲУҚУҚИ ОИЛАВӢ;  
ҲУҚУҚИ БАЙНАЛМИЛАЛИИ ХУСУСИ

(ИХТИСОС: 12. 00. 03)

III. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО;  
СЕМЕЙНОЕ ПРАВО; МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

(СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: 12. 00. 03)

Рахимзода М.З.,\* Фафурзода А.Д.,\*  
Сангинов Д.Ш.\*

САНАДИ КОДИФИКАТСИОНИИ РУШДБАХШАНДАИ

ФАЪОЛИЯТИ СОҲИБКОРӢ ВА ИҚТИСОДИ КИШВАР

**Калидвожаҳо:** кодекси соҳибкорӣ, Ҷумҳурии Тоҷикистон, санади кодификасионӣ, фаъолияти соҳибкорӣ, сиёсати ҳуқуқӣ, субъектҳои соҳибкорӣ.

**Ключевые слова:** предпринимательский кодекс, Республика Таджикистан, кодификационный акт, предпринимательская деятельность, правовая политика, субъекты предпринимательства.

**Keywords:** entrepreneurship code, Republic of Tajikistan, codification act, business activity, legal policy, business entities.

Дар Концепсияи сиёсати ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон (минбаъд - ҶТ) барои солҳои 2018-2028, ки бо фармони Президенти ҶТ аз 6 феввали соли 2018, таҳти №1005 тасдиқ шудааст, муқаррар мегардад, ки самтҳои тақмили қонунгузори ҶТ бо дар назар доштани васеъ гардидани доираи муносибатҳои ҷамъиятии моҳиятан ҳаммонанд, ки бо қонунҳо танзим меёбанд, бояд дар оянда ботадриҷ кодификатсия карда шаванд. Зеро, дар шароити аз ҳад зиёд шудани қонунҳо ва дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқии зерқонунӣ барои танзими муносибатҳои ҷамъиятӣ дар баъзе соҳаҳо кодификатсия хеле муҳим мебошад. Ба чунин кодификатсия ва васеъкунӣ аз ҳоло бояд шурӯъ кард ва онро бо роҳи ботадриҷ азнавкардани қонунгузори амалкунанда анҷом додан лозим аст. Мақсади кодификатсия кардани онҳо бартараф намудани номутобикатӣ ва кам кардани шумораи санадҳои меъёрии ҳуқуқии ҳаммонанд мебошанд

\* Арбоби илм ва техникаи ҶТ, Узви вобастаи АМИТ, доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор, сарҳодими илмии шӯъбаи ҳуқуқи хусусии Институти фалсафа, сиёсатшиносӣ ва ҳуқуқи ба номи А.Баҳоваддинови АМИТ.

\* Доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор, Ректори Академияи идоракунии давлатии назди Президенти ҶТ.

\* Доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ, профессор, мудири кафедраи ҳуқуқи соҳибкорӣ ва тичорати факултети ҳуқуқшиносии ДМТ.

(зербанди 5, б. 12). Инчунин, иловатан ба ин муқаррарот мушаххас дар б. 45 Концепсия дарч гардидааст, ки дар баробари ислоҳоти гузаронидашуда дар бахши соҳибкорӣ анҷом додани омӯзиши зарурат ва асоснокии таҳияи Кодекси соҳибкориюи ҚТ, ки ба рушди фаъолияти соҳибкорӣ заминаи мусоид фароҳам меорад, мувофиқи мақсад аст<sup>1</sup>.

Бинобар муқаррароти зикршудаи Концепсияи сиёсати ҳуқуқии ҚТ, тавсияҳои Форумҳои чорум ва панҷуми миллӣ оид ба волоияти қонун дар Тоҷикистон ва ҷиҳати иҷрои б. 1 Нақшаи чорабиниҳо оид ба амалисозии марҳилаи сеюми Барномаи дастгирии соҳибкорӣ дар ҚТ барои солҳои 2012-2020, ки бо қарори Ҳукумати ҚТ аз 28 апрели соли 2018, №227<sup>2</sup> тасдиқ шудааст, қарори Раиси Кумитаи давлатии сармоягузорӣ ва идораи амволи давлатии ҚТ аз 31 март соли 2020, №107 «Дар бораи таъсиси Гурӯҳи кории байниидоравӣ ҷиҳати омӯзиши таҷрибаи қонунгузориюи байналмиллалӣ дар самти дастгирии соҳибкорӣ ва зарурати таҳияи лоиҳаи Кодекси соҳибкориюи Ҷумҳурии Тоҷикистон» қабул карда шуд. Дар асоси ин қарор аз ҳисоби намояндагони Кумитаи давлатии сармоягузорӣ ва идораи амволи давлатии ҚТ, Шӯрои машваратии назди Президенти ҚТ оид ба бехтар намудани фазои сармоягузорӣ, Маркази миллии қонунгузориюи назди Президенти ҚТ, Вазорати молияи ҚТ, Вазорати рушди иқтисод ва савдои ҚТ, факултети ҳуқуқшиносии ДМТ Гурӯҳи кории байниидоравӣ ҷиҳати омӯзиши таҷрибаи қонунгузориюи байналмиллалӣ дар самти дастгирии соҳибкорӣ ва зарурати таҳияи лоиҳаи Кодекси соҳибкориюи ҚТ дар назди Кумитаи давлатии сармоягузорӣ ва идораи амволи давлатии ҚТ таъсис дода шуд. Гурӯҳи корӣ муаззаф шудааст, ки ҳисоботи таҳлилий бо тавсияҳо, лоиҳаи санадҳои меъёрию ҳуқуқӣ ҷиҳати омӯзиши таҷрибаи қонунгузориюи байналмиллалӣ дар самти дастгирии соҳибкорӣ ва зарурати таҳияи лоиҳаи Кодекси соҳибкориюи ҚТ - ро таҳия намуда, ба Ҳукумати ҚТ пешниҳод намояд.

Дар заминаи санадҳои зикршуда зарур мешуморем чанбаҳои назариявӣ ва амалии қабули Кодекси соҳибкориро таҳлил намоем. Чунки ин кодекс метавонад кафолати мувозинати манфиатҳои ҷамъиятӣ ва шахсиро дар баамалбарории фаъолияти соҳибкорӣ таъмин намояд. Коркарди босифати шаклӣ ва мазмунии лоиҳаи санади кодификатсионии

<sup>1</sup> Концепсияи сиёсати ҳуқуқии ҚТ барои солҳои 2018-2028 аз 6 феввали соли 2018, №1005// Махзани мутамааркази иттилоотӣ-ҳуқуқии ҚТ «Адлия». Шакли 7.0. / [Захираи электронӣ]. Манбаи дастрасӣ: URL: <http://www.adlia.tj> (санаи мурочиат: 08.04.соли 2020).

<sup>2</sup> Қарори Ҳукумати ҚТ аз 30 апрели соли 2012, № 201 "Дар бораи тасдиқи Барномаи дастгирии давлатии соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон барои солҳои 2012-2020"; Нақшаи чорабиниҳо оид ба амалисозии марҳилаи сеюми Барномаи дастгирии давлатии соҳибкорӣ дар ҚТ барои солҳои 2012-2020 аз 28 апрели соли 2018, № 227// Махзани мутамааркази иттилоотӣ-ҳуқуқии ҚТ «Адлия». Шакли 7.0. / [Захираи электронӣ]. Манбаи дастрасӣ: URL: <http://www.adlia.tj> (санаи мурочиат: 08.04.2020).

қонунгузорӣ дар соҳаи соҳибкорӣ амали саривақтӣ ва мубрам дар кишвар бояд арзёбӣ гардад.

Аз тарафи дигар бояд қайд намуд, ки қабули Кодекси соҳибкорӣ гарчанде аз ҷониби кулли олимони ҳуқуқи соҳибкорӣ дастгирӣ ёфта бошад<sup>1</sup>, аз ҷониби баъзе муҳаққиқони илми ҳуқуқи граждани кишвар дастгирӣ нашудааст<sup>2</sup>. Аммо воқеият ин аст, ки дар назди гуруҳи корӣ вазифа гузошта шуд, ки зарурияти таҳия ва қабули Кодекси соҳибкории ҚТ омӯхта шавад. Аз ин рӯ, ба андешаи мо ба ҷойи рад намудани қабули ин кодекс, вақте расидааст, ки олимони ҳуқуқшиносон ва кормандони амалӣ дар Тоҷикистон дар ҳамкории зич қарор гирифта, лоиҳаи мукаммали Кодекси соҳибкориро омода намоянд. Қабули Кодекси соҳибкорӣ имкон медиҳад, ки дар шакли қонуни муттаҳидшуда меъёрҳо оид ба ташкил ва баамалбарории фаъолияти соҳибкорӣ кодификатсия карда шуда, шумораи зиёди санадҳо ва бенизомии онҳо бартараф карда шаванд.

Т.Е. Нугманов бо дастгирӣ аз қабули Кодекси соҳибкорӣ андешаи худро чунин баён менамояд: «Қабули Кодекси мазкурро таҷрибаи хориҷӣ тасдиқ мекунад. Таҳлили таҷрибаи давлатҳои аз нигоҳи ҳуқуқӣ рушдёфта нишон медиҳад, ки барои иқтисодиёти бозаргонии баркамол мавҷудияти Кодекси соҳибкорӣ ҳамчун соҳаи алоҳидаи ҳуқуқ ҳатмист. Дар якқатор давлатҳо Кодекси соҳибкорӣ қабул гардидааст. Масалан, дар Австрия, Аргентина, Белгия, Булғористон, Венесуэла, Олмон, Юнон, Миср, Испания, Кореяи Ҷанубӣ, Кувайт, Люксембург, Мексика,

<sup>1</sup> Фафуров А., Сангинов Д. Қабули кодекси соҳибкорӣ тақозои замон аст// Минбари ҳуқуқшинос. № 14-15 (68-69). 25-уми октябри соли 2017. С.4; Раҳимзода М.З. Танзими ҳуқуқи фаъолияти соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: назария ва танзими ҳуқуқӣ. Монография. - Душанбе, 2018. - С.66-67; Саъдиев И.З. Танзими ҳуқуқи муносибатҳои соҳибкорӣ дар соҳаи иқтисод ва истихроҷи нафт ва газ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон. Диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илмӣ номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ.- Душанбе, 2019. - С.120; Раҳимзода М.З. Оид ба зарурати кодификатсияи қонунгузории соҳибкорӣ// Маводи конференсияи ҷумҳуриявии илмию назариявии ҳайати устодону кормандон ва донишҷӯёни ДМТ бахшида ба ҷашнҳои «5500-солагии Сарзми бостонӣ», «700-солагии шоири барҷастаи тоҷик Камоли Хучандӣ» ва «Бистсолаи омӯзиш ва рушди фанҳои табиатшиносӣ, дақиқ ва риёзӣ дар соҳаи илму маориф (солҳои 2020-2040)».- Душанбе, 2020. – С.229-230; Сангинов Д.Ш., Мирзозода П.З., Кабутов Э.Д. Таҳияи Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Тоҷикистон бо назардошти таҷрибаи кишварҳои пешқадами ҷаҳон// Ҳаёти ҳуқуқӣ.- № 1 (29).- Душанбе, 2020. - С.244-254; Сангинов Д.Ш. Кодекси соҳибкорӣ – воситаи танзими фаъолияти соҳибкорӣ// Минбари ҳуқуқшинос. №8-10 (132-134). 8-уми сентябри соли 2020.- С.6. ва диг.

<sup>2</sup> Фаюров Ш., Сулаймонов Ф. Кодекси соҳибкорӣ – монсаи ҷиддӣ барои инкишофи фаъолияти соҳибкорӣ// Минбари ҳуқуқшинос.- № 12-13 (66-67).- 27-уми сентябри соли 2017. -С.4; Сулаймонов Ф. Аз қабули Кодекси маданӣ то Кодекси соҳибкорӣ ва ё ду саргузашти аҷиб Кодекси граждани дар соли 2017// Минбари ҳуқуқшинос.- № 2 (78).- 7-уми март соли 2018.- С.6; Фаюров Ш. К., Қосимов Ф.А. Таҳия ва қабули Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Тоҷикистон зарурат надорад. Тақриз ба мақола //Ҳаёти ҳуқуқӣ.- № 1 (29).- Душанбе, 2020.- С.321-326.

Полша, Руминия, Словакия, Уругвай, Фаронса, Чехия (1961), Чили, Шветсия, Эстония (1995), ШМА, Туркия ва Чопон»<sup>1</sup>.

Ба андешаи Раҳимзода М.З. қабули Кодекси граждани гарчанде, ки барои то дараҷае ба низом овардан ва танзими муносибатҳои молумулкӣ ва шахсии ғайримолумулкӣ заминаи асосӣ шуда бошад ҳам, вале барои дар оянда дар як қонуни муайян муттаҳид намудани муносибатҳои зикршуда мусоидат карда натавонист. Бараъқс, қонунҳои зиёде қабул карда шуданд, ки муносибатҳои маданӣ(граждани) ва соҳибкориро новобаста аз Кодекси граждани ба танзим дароварданд. Аз як тараф қабули як қатор қонунҳои танзимкунандаи муносибатҳои граждани ва соҳибкорӣ дар худ Кодекс дар назар дошта шуда бошанд ҳам аз тарафи дигар қонунҳои зиёде қабул карда шуданд, ки Кодекси граждани қабули онҳоро дар назар надошт. Қабули кодексҳои андоз, меҳнат, замин, тандурустӣ, Кодекси ҚТ дар бораи ҳуқуқвайронкунии маъмурӣ танзими омехтаи муносибатҳои уфуқи ва амудии ҳуқуқиро то дараҷае ба роҳ монданд, ки дигар дар бораи танҳо аз тарафи Кодекси граждани ба роҳ мондани танзими муносибатҳои молумулкӣ сухан рондан душвор мебошад. Танзими азҳад зиёди муносибатҳои маданӣ аз ҷониби кодексу қонунҳои дигар иддаоро дар бораи оне, ки дар шароити ҳозира Кодекси граждани гуё нақши “Конститутсияи иқтисодӣ”-ро иҷро мекарда бошад зеро суол қарор додааст. Аз тарафи дигар дар солҳои охир кӯшишҳои оиди дар худ Кодекси граждани ба роҳ мондани танзими ҳуқуқии уфуқӣ ва амудии муносибатҳои молумулкӣ ва шахсии ғайримолумулкӣ, инчунин корпоративӣ боиси нофаҳмиҳо дар предмети танзими ҳуқуқии муносибатҳои маданӣ гардида истодааст. Ба ақидаи мо нуфузи Кодекси граждани ҳамчун танзимкунандаи муносибатҳои уфуқӣ дар ҷомае ҳамон вақт баланд мегардад, ки ба қадри имкон предмети танзими ҳуқуқии он - танзими сифатан яхелаи муносибатҳои ҷамъиятии молумулкӣ ва шахсии ғайримолумулкӣ бошад, на омехтагии азҳад зиёди муносибатҳои оммавию хусусӣ. Бояд қайд намоем, ки дар ҚТ қонунҳои зиёде қабул карда шудаанд, ки муносибатҳои соҳаи иқтисоди бозориро ба танзим мебардоранд. Онҳо гуногунсоҳа буда, характери амудию уфуқӣ доранд. Бо мақсади таъмини ягонагӣ ва бо ҳам мутобиқати қонунгузорию соҳаҳои алоҳидаи иқтисоди бозорӣ, қабули кодекси ягонаи танзимкунандаи асосҳои умумии соҳибкорӣ ва ҳуқуқии зарур аст. Вагарна низоми қонунгузорию соҳибкорӣ барои азхуд кардан ва дар амал татбиқ намудан мураккаб ва душвор мегардад. Мавҷудияти чунин кодекс имконият медиҳад, ки қонунҳои гуногуни танзимкунандаи муносибатҳои

<sup>1</sup> Нугманов Т.Е. Проект Предпринимательского кодекса Казахстана и его совершенствование в свете кодификации коммерческого законодательства зарубежных стран// Право и государство.- 2014.- № 2 (63).- С. 81.

соҳибкорӣ дар як кодекси алоҳида ифода ёфта, такрори минбаъдаи онҳо дар қонунҳои алоҳида аз байн бардошта шавад. Ин боиси ҷиддан беҳ гаштани низоми қонунгузории соҳибкорӣ гардида, ихтилоф ва номутобиқати байни қонунҳои гуногуни танзимкунандаи муносибатҳои иқтисодӣ (соҳибкорӣ) бартаараф ва истифодаи самараноки қонунгузории соҳибкорӣ аз тарафи соҳибкорон таъмин карда шавад. Аз ин ҷо қабули Кодекси соҳибкорӣ бо дарназардошти рушди минбаъдаи иқтисодиёти кишвар зарур аст»<sup>1</sup>.

Олимони ҳуқуқшиноси Ҷумҳурии Қирғизистон Ч. И. Арабаев ва Ш. Байгуттиева низ дар кишвари худ қабули Кодекси соҳибкориро тарафдори намуда, андешаи худро чунин асоснок намудаанд: «Шартҳои муҳими таъсиси шароит барои рушди фаъолияти соҳибкорӣ, ҷалби сармоя ва ҳимояи ҳуқуқи субъектони фаъолияти соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Қирғизистон пеш аз ҳама қонунгузории бонизом танзимкунандаи фаъолияти соҳиёкорӣ ва рафъи камбудии таъсиси ҳадди аксари шартҳо дар санадҳои алоҳида барои соҳибкорӣ аст. Қонунгузории Ҷумҳурии Қирғизистон, ки муносибатҳои соҳибкориро танзим менамояд бояд аз санадҳои меъри ҳуқуқи зерин иборат бошад: 1. Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Қирғизистон; 2. Санадҳои меъри ҳуқуқи дар асоси Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Қирғизистон қабулшуда; 3. Шартномаҳои байналмилалӣ танзимкунандаи фаъолияти соҳибкорӣ бо назардошти мутобиқат ба қонунгузорӣ ва иштирокчиҳои он будани Ҷумҳурии Қирғизистон»<sup>2</sup>.

Дар Украина то қабули Кодекси соҳибкорӣ (соли 2003), В. К. Мамутов зарурати қабули онро чунин асоснок намуда буд: «Дар натиҷаи таҷрибаи амалии ҳуди солҳои охир афсонаро дар бораи он, ки самаранокии иқтисодиётро танҳо тавассути худтанзимнамоии бозаргонӣ ва меъёрҳои ҳуқуқи бо ном ҳуқуқи хусусӣ таъмин намудан мумкин аст, аз сар гузаронидам. Акнун натиҷаҳои ниҳоят манфӣ маълуманд ва ин афсонаҳо дар тӯли якчанд вақт аз ҷониби қасоне баён мегардид, ки обу ҳаворо дар сиёсати иқтисодӣ муайян менамуданд. Бе танзими самарабахши давлатӣ, яъне бидуни тартиботи муътадил, ки аз ҷониби давлат бо ёрии меъёрҳои ҳуқуқи ҳуқуқи оммавӣ, ки ҳамбастагии манфиатҳои шахсиро бо манфиатҳои ҷамъиятӣ муқаррар ва дастгирӣ мекунанд, таъмини самти иқтисодиёт, бозор имконнопазир аст. Дастовардҳои асри бист на танҳо дар моликияти хусусӣ ва бозоре, ки ҳазорсолаҳо маълум аст, балки дар он аст, ки дар тӯли асри кунунӣ метавонист то

<sup>1</sup> Раҳимзода М.З. Танзими ҳуқуқи фаъолияти соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: назария ва танзими ҳуқуқӣ. Монография.- Душанбе, 2018.- С.66-67.

<sup>2</sup> Арабаев Ч.И., Байгуттиева Ш. Правовые проблемы совершенствования законодательства Кыргызской республики по предпринимательской деятельности// Доклады Национальной академии наук Кыргызской Республики.- 2019.- № 1.- С. 88.

андозае ҳам моликияти шахсӣ ва бозорро ҷилавгирӣ кард, онҳоро дар доираи муайян гузошт ва "партбӯҳои" манфии онҳоро маҳдуд кард. Таҷрибаи танзими давлатии фаъолияти иқтисодӣ дар замони мо дар қонуни иқтисодиёти пешрафта наваст. Яке аз шартҳои муҳим ва баъзан сабаби ҳуқуқвайронкуниҳое, ки ба иқтисодиёт зарар мерасонанд, бенизомӣ қонунгузори соҳибкорӣ мебошад. Бенизомӣ боиси ноустувории меъёрҳои алоҳида мегардад. Ноустуворӣ боиси мураккабӣ, номукаммалии техникӣ ва ҳуқуқӣ гардида, ба ворид шудани қонунгузори соҳибкорӣ ба ҳаёт мусоидат намекунад ва риояи он имконнопазир мешавад. Инчунин, бояд ба назар гирифт, ки кодификатсияи қонунгузори соҳибкорӣ барои пешгирии ҷиноятҳои иқтисодӣ зарур аст»<sup>1</sup>.

Дар Россия қабули Кодекси соҳибкориро И.В. Дойников ҷонибдорӣ намуда, бо қабули он интиҳоби роҳи дурусти стратегии давлатро дар таъмини амнияти иқтисодии кишвар вобаста медонад ва диққатро ба он равона менамояд, ки концепсияи муосири ҳуқуқи соҳибкорӣ метавонад васеънамоии сивилистикии ҳуқуқи хусусиро, ки зарурияти танзими оммавӣ-ҳуқуқии иқтисодро сарфи назар мекунад, боздорад<sup>2</sup>.

Олимони дигар низ андеша доранд, ки дар айни замон аз сабаби нокифоягии заминаи қонунгузори соҳибкорӣ қабули санадҳои идоравӣ ва минтақавии зиёд ба назар мерасад. Барои пешгирии ин амал зарур аст низоми дақиқ ва оқилонаи танзими муносибатҳои бозорӣ коркард шавад. Қабули Кодекси соҳибкорӣ вазъи иқтисодӣ ва ҳуқуқии кишварро инъикос кунад. Ин санади меъёрии ҳуқуқӣ пеш аз ҳама ба ташаккули бозори мол хизмат кунад<sup>3</sup>. Қабули Кодекси соҳибкорӣ сифати хизматрасонии соҳибкориро ба таври назаррас баланд хоҳад бардошт. Мавҷудияти ҳуҷҷати мазкур дар кишвар ба танзими фаъолияти соҳибкорӣ мусоидат намуда, иштирокчиёни онро ба риояи меъёрҳои ахлоқӣ

<sup>1</sup> Мамутов В.К. Нужен хозяйственный кодекс // Проблемы обеспечения общественного хозяйственного порядка: сб. выступ. в период. печ. ученых и практ. о необходимости принятия Хозяйственного (Коммерческого) кодекса Украины / Координационное бюро АПрНУ. – Донецк, 1998. – С. 45–51; Мамутов, В.К. Про проект нового Цивильного кодексу Украины тапро пояснювальну записку донього // Проблемы обеспечения общественного хозяйственного порядка: сб. выступ. в период. печати ученых и практиков о необходимости принятия Хозяйственного (Коммерческого) кодекса Украины / Координационное бюро АПрНУ. – Донецк, 1998. – С. 120–126.

<sup>2</sup> Дойников И.В. О проекте Предпринимательского (хозяйственного) кодекса // Бизнес, менеджмент и право. - 2006. - № 3 (12). - С. 24.

<sup>3</sup> Янкин Г.Н. Проблема кодификации коммерческого законодательства // Аллея науки. 2017. - Т. 2. - № 11. - С. 56-66; 36. Лоенко А.О. Проблемы кодификации российского предпринимательского права // В сб: Правовые и гуманитарные исследования сборник научных статей студентов и аспирантов. - Санкт-Петербург, 2016. - С. 58-61; Коробейник А.А. Подходы к кодификации российского предпринимательского права // Экономика, социология и право. - 2016. - № 12. - С. 123-125; Осипов М.Ю. О возможности кодификации предпринимательского права // Право и экономика. - 2014. - № 7 (317). - С. 76-79 ва диг.

ва этикӣ водор мекунад. Принципҳои пешбурди соҳибкорӣ барои ҳама аъзои ҷомеа шаффоф хоҳанд буд, ки ба барқарор намудани муносибатҳои боварии байни соҳибкорон ва истеъмолкунандагон мусоидат мекунад<sup>1</sup>.

Ба ақидаи И. З. Садиев роҳбарияти давлат ва Ҳукумати кишвар барои боз ҳам рушд намудани соҳибкорӣ баҳри тақмили қонунгузорӣ дар соҳаи соҳибкорӣ тадбирҳо андешида истодаанд. Дар асоси м. 18 Қонуни ҚТ «Дар бораи Ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ» аз 26-уми июли соли 2014, № 1107, яке аз самтҳои асосии дастгирии давлатии соҳибкорӣ тақмили қонунгузорӣ оид ба масъалаҳои соҳибкорӣ аст. Дар баробари ин, дар асоси м. 13 Қонуни мазкур қабул ва тасдиқи санадҳои меъёрии ҳуқуқии танзимкунандаи фаъолияти соҳибкорӣ яке аз салоҳияти Ҳукумати ҚТ оид ба Ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ аст. Аз ин рӯ, Консепсияи сиёсати ҳуқуқии ҚТ масъалаи мукамалсозии қонунгузори соҳибкориро пайгирӣ менамояд. Дар сарҳати 1-и б. 45-и он «омӯзиши зарурат ва асоснокии таҳияи Кодекси соҳибкории ҚТ» пешниҳод шуд, ки барои бартараф намудани монеаҳои ҷиддии инкишофи соҳибкорӣ равона гардидааст. Қабули Кодекси соҳибкорӣ боиси он мегардад, ки қонунгузори Тоҷикистон ба стандарти ҷаҳонӣ пурра мутобиқ карда мешавад ва низоми ҳуқуқии кишвар тақмил меёбад<sup>2</sup>.

Е.П. Губин асосгузори андешаи қабули Кодекси соҳибкории Россия В.В. Лаптевро марбут дониста, тақид менамояд, ки: «Итминони комил дорам, ки дар шароити муосир чунин як санади меъёрии ҳуқуқӣ ба монанди Кодекси соҳибкорӣ зарур аст. Ва аз номи Кодекси соҳибкорӣ бояд тарс набошад, гарчанде, ки барои баъзеон он аллергияро ба вучуд орад. Он барои тичорат, иқтисод, ҷамъият қабул карда мешавад ва манфиати шахсони алоҳида наметавонад дар ин масъала роҳнамо бошад. Таҳияи лоиҳаи Кодекси соҳибкорӣ як қадами муҳим дар мукамалгардии танзими ҳуқуқии иқтисодӣ хоҳад буд. Асос он аст, ки ба ҳеҷ кас нигоҳ накарда, дур аз бечуръатӣ, тарси рафтани ба роҳи нави худ ҳуқуқ эъҷод карда шавад»<sup>3</sup>.

Дар заминаи таҳлили адешаҳои олимони ватанӣ ва Иттиҳоди Давлатҳои Мустақил (минбаъд - ИДМ) бо далел гуфтан мумкин аст, ки

<sup>1</sup> Иванова А.А. Кодекс предпринимателя как эффективный инструмент повышения качества предпринимательских услуг// В сб: От синергии знаний к синергии бизнеса Сборник статей и тезисов докладов III международной научно-практической конференции студентов, магистрантов и преподавателей. Омский филиал негосударственного образовательного частного учреждения высшего образования «Московский финансово-промышленный университет «Синергия». - 2016.- С. 538.

<sup>2</sup>Саъдиев И.З. Танзими ҳуқуқии муносибатҳои соҳибкорӣ дар соҳаи иқтишоф ва истихроҷи нафт ва газ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон. Диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илми номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ.- Душанбе, 2019. - С.120.

<sup>3</sup> Губин Е.П. Размышления о Предпринимательском кодексе: современный взгляд// В сб. «Творческое наследие академика В.В. Лаптева и современность».- М., 2014. - С. 76.

қабули Кодекси соҳибкории ҚТ амри зарурӣ мебошад. Масъалаи дигар, ки баррасии он зарур аст он мебошад, ки Кодекси мазкур ба кадом модел бояд мутобиқ бошад. Яъне дар вақти коркарди лоиҳаи он намуна барои мо Кодекси соҳибкории кадом давлат мақбул аст? Барои ҷавоб гардонидан ба ин савол Кодекси соҳибкории баъзе аз давлатҳоро мавриди таҳлил қарор медиҳем.

Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Қазоқистон 29 октябри соли 2015, № 375-V ЗРК қабул шуда, аз 1 январи соли 2016 мавриди амал қарор дода шуд<sup>1</sup>. Сохтори он аз 7 фасл, 31 боб ва 324 модда иборат мебошад. Фаслҳои кодекс ба масоли муқаррароти умумӣ (1), ҳамкории субъектони соҳибкорӣ ва давлат (2), шаклҳо ва воситаҳои танзими давлатии соҳибкорӣ (3), рақобати иқтисодӣ (4), самтҳо ва намудҳои асосии дастгирии давлатии соҳибкории хусусӣ (5), шаклҳо ва тарзҳои ҳимояи ҳуқуқи субъектони соҳибкорӣ (6), ҷавобгарӣ барои вайрон кардани қонунгузорию Ҷумҳурии Қазоқистон дар соҳаи соҳибкорӣ. Муқаррароти интиқоли ва хулосавӣ (7). Кодекси мазкур шароити ҳуқуқӣ, иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва кафолатҳои таъмини озодии фаъолияти соҳибкорию дар Ҷумҳурии Қазоқистон муайян мекунад, муносибатҳои ҷамъиятиро, ки дар робита бо фаъолияти субъектҳои соҳибкорӣ ва давлат ба вуҷуд меоянд, аз ҷумла танзими давлатӣ ва дастгирии соҳибкорӣ, танзим мекунад. Бояд қайд намуд, ки бо қабули Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Қазоқистон қонунҳои зерин аз эътибор соқит карда шуданд: "Дар бораи хоҷаҳои деҳқонӣ ё фермерӣ" аз 31 март соли 1998; "Дар бораи сармоязгорӣ" аз 8 январи соли 2003; "Дар бораи соҳибкории хусусӣ" аз 31 январи соли 2006; "Дар бораи рақобат" аз 25 декабри соли 2008; "Дар бораи контрол ва назорати давлатӣ дар Ҷумҳурии Қазоқистон" аз 6 январи соли 2011; "Дар бораи дастгирии давлатии фаъолияти саноатӣ-инноватсионӣ" аз 9 январи соли 2012 (қисми 15, моддаи 324 КС ҚК).

Дар баробари Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Қазоқистон дар ин кишвар ду қисми Кодекси граждани амал мекунад. Кодекси граждани Ҷумҳурии Қазоқистон (Қисми умумӣ) аз 27 декабри 1994 ва Кодекси граждани Ҷумҳурии Қазоқистон (Қисми махсус) аз 1 июли соли 1999, № 409-I ЗРК. Ҳарду қисми Кодекси граждани аз 7 фасл, 62 боб ва 1124 модда иборат мебошанд. Дар асоси моддаи 1 муносибатҳои, ки бо қонунгузорию граждани танзим карда мешаванд, дарҷ шудааст. Бо қонунгузорию граждани муносибатҳои моливу пулӣ ва дигар муносибатҳои амволии ба баробарии иштирокчиён асосёфта, инчунин муносибатҳои шахсии ғайримолумулкии вобаста ба амвол танзим карда мешавад. Шаҳрвандон, шахсони ҳуқуқӣ, давлат ва инчунин воҳидҳои маъмурию ҳудудӣ иштирокчиёни муносибатҳои тибқи қонунгузорию граждани

<sup>1</sup> Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года №375-V ЗРК// "Казахстанская правда" от 3 ноября 2015 г., №210 (28086).

данӣ танзимшаванда мебошанд. Муносибатҳои шахсии ғайримолу-мулкӣ, ки ба амвол алоқаманд нестанд, тибқи қонунгузорию гражданӣ танзим карда мешаванд, агар дар санадҳои қонунгузорӣ тартиби дигаре пешбинӣ нашуда бошад ё аз моҳияти муносибатҳои шахсии ғайримолу-мият барнамеояд. Барои муносибатҳои оилавӣ, меҳнатӣ ва муносибатҳои оид ба истифодаи захираҳои табиӣ ва ҳифзи муҳити зист, ки ба талаботи дар қисми 1 ҳамин модда пешбинишуда мутобиқат мекунанд, қонунгузорию гражданӣ дар ҳолатҳои татбиқ карда мешаванд, ки агар ин муносибатҳо мутобиқан бо қонунгузорию оилавӣ, меҳнатӣ, оид ба истифодаи захираҳои табиӣ ва ҳифзи муҳити зист танзим нашуда бошанд. Ба муносибатҳои амволӣ, ки ба тобеияти маъмурӣ ва ё дигар тобиияти ҳокимияти як тараф ба тарафи дигар, аз ҷумла муносибатҳои андозбандӣ ва дигар муносибатҳои буҷетӣ асос ёфтааст, ба истиснои ҳолатҳои пешбининамудаи санадҳои қонунгузорӣ, қонунгузорию шаҳрванди татбиқ намегарданд.

В. Ю. Деминова иброз менамояд, ки Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Қазоқистон принципҳои ягонро мустаҳкам намуд, ки дар заминаи он субъектҳои соҳибкорӣ ва давлат ҳамкорӣ менамоянд. Дар айни замон, баъзеи онҳо барои ҳуқуқи қазоқистон навоарӣ мебошанд. Ба онҳо принципҳои ҳавасмандгардонии масъулияти иҷтимоии соҳибкорӣ, иштироки маҳдуди давлат дар фаъолияти соҳибкорӣ, рушди худтанзимкунӣ дар соҳаи соҳибкорӣ, ҷавобгарии мутақобилаи субъектҳои соҳибкорӣ ва давлат ва ғайра дохил мешаванд<sup>1</sup>.

Дар Украина Кодекси соҳибкорӣ (хоҷагӣ) 16 январи соли 2003, №436-IV қабул карда шуда, аз 1 январи соли 2004 мавриди амал қарор дода шудааст<sup>2</sup>. Кодекси мазкур аз 9 фасл, 41 боб ва 418 модда иборат буда, масоили зеринро инъикос менамояд: принципҳои асосии фаъолияти соҳибкорӣ (1), субъектҳои соҳибкорӣ (2), асоси молумулкии соҳибкорӣ (3), уҳдадорҳои соҳибкорӣ (4), ҷавобгарӣ барои ҳуқуқвайронкунӣ дар соҳаи соҳибкорӣ (5), махсусияти танзими ҳуқуқӣ дар соҳаҳои алоҳидаи соҳибкорӣ (6), фаъолияти иқтисодии хориҷӣ (7), речаҳои махсуси хоҷагидорӣ (8), муқаррароти хотимавӣ (9). Дар моддаи 1 Кодекси соҳибкории Украина муқаррар шудааст, ки кодекси мазкур принципҳои асосии соҳибкории Украинаро муайян менамояд ва муносибатҳои соҳибкориро, ки дар ҷараёни ташкил ва пешбурди фаъолияти соҳибкорӣ байни субъектҳои соҳибкорӣ, инчунин байни ин субъектҳо ва иштирокчиёни дигари муносибатҳо дар баҳши соҳибкорӣ ба вуҷуд мео-

<sup>1</sup> Деминова В.Ю. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан: за или против подобного опыта в России// В сб: Лучшая научно-исследовательская работа 2017. Сборник статей XI Международного научно-практического конкурса.- 2017.- С. 253.

<sup>2</sup> Хозяйственный кодекс Украины от 16 января 2003 г. № 436-IV// Ведомости Верховной Рады Украины официальное издание от 2 мая 2003 г., №18, ст. 144.

янд, ба танзим мебарорад. Бо қабули Кодекси соҳибкории Украина қонунҳои Украина «Дар бораи соҳибкорӣ» ва «Дар бораи корхонаҳо» ах эътибор соқит доништа шуданд.

Кодекси граждани (мадани) Украина низ 16 январи соли 2003, №435-IV қабул гардида<sup>1</sup>, аз 3 фасл, 6 китоб, 90 боб ва 1308 модда иборат мебошад. Моддаи 1 Кодекси граждани Украина муносибатҳое, ки бо қонунгузории граждани танзим мешаванд, номгузорӣ шуда аз чунин муқаррарот иборат аст: «1. Қонунгузории граждани муносибатҳои шахсии ғайримолумулкӣ ва молумулкиро (муносибатҳои гражданиро), ки ба баробарии ҳуқуқӣ, озодии ирода, мустақилияти молумулкии иштирокчиёни он асос ёфтааст, танзим менамояд. 2. Ба муносибатҳои молумулкӣ, ки дар асоси тобеияти маъмурӣ ё дигар тобеияти ҳокимиятии як тараф ба тарафи дигар, инчунин муносибатҳои андоз ва буҷет асос ёфтааст, қонунгузории граждани татбиқ намегарданд, агар дар қонун тартиби дигаре пешбинӣ нашуда бошад».

В. К. Мамутов қабули Кодекси соҳибкории (хочагии) Украинаро муваффақияти Украина номида, такид менамояд, ки таҳия ва муҳокимаи лоиҳаи КСУ ба рушди таҳқиқоти иқтисодӣ-ҳуқуқӣ, ихтисоси ҳуқуқи соҳиборӣ дар илми ҳуқуқшиносӣ ва маърифати ҳуқуқӣ тақони ҷиддӣ бахшида, ба таъмини ҳалли бонизоми якҷатор мушкилоти қонунгузории соҳибкории муруфиавӣ мусоидат намуд. Мавҷудияти КСУ ба баланд шудани сатҳи устувории қонунгузорӣ, ки аҳамияти муҳими иқтисодӣ ва ҳуқуқӣ дорад, мусоидат намуд ва ба омӯзиши муназзам ва такмили минбаъдаи қонунгузорӣ рушд бахшид. Мавҷудияти КСУ, инчунин имкон дод, ки Кодекси граждани аз меъёрҳои беруна, ки шаҳрвандон оид ба фаъолияти соҳибкорӣ намефаҳманд, озод карда шавад<sup>2</sup>.

Дар баробари давлатҳои алоҳида дар сатҳи ИДМ бо қарори иҷлосияи сивусеюми Ассамблеяи байнипарлумонии давлатҳо-иштирокчиёни ИДМ 3 декабри соли 2009, №33-24 Кодекси намунавии савдо барои давлатҳо-иштирокчиёни ИДМ қабул карда шуд<sup>3</sup>, ки он аз 2 фасл, 8 боб ва 33 модда иборат мебошад. Дар фаслу бобҳои ин кодекс масълаҳои зерин танзим шудаанд: Фасли I. Муқаррароти умумӣ (Боби 1. Муқаррароти асосӣ; Боби 2. Ташкили фаъолияти савдо; Боби 3. Шартномаҳои

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Украины от 16 января 2003 г. №435-IV// Ведомости Верховной Рады Украины от 3 октября 2003 г., №40, ст. 356.

<sup>2</sup> Мамутов В.К. Хозяйственный кодекс в системе правового обеспечения экономики в Украине// Государство и право.- 2008.- № 6.- С. 66.

<sup>3</sup> Модельный Торговый кодекс для государств – участников СНГ: Принят на тридцать третьем пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств - участников СНГ (постановление № -33-24 от 3 декабря 2009 года) // Информационный бюллетень Межпарламентской Ассамблеи государств - участников СНГ. - М., 2010. - № 46. - С. 382-389.

савдо ва уҳдадориҳо; Боби 4. Танзими давлатии фаъолияти савдо) ва Фасли II. Хусусиятҳои баамалбарории намуд ва шаклҳои алоҳидаи фаъолияти савдо (Боби 5. Савдои яклухт; Боби 6. Савдои биржавӣ; Боби 7. Савдои чакана; Боби 8. Савдои электронӣ). Дар моддаи 1 Кодекси намунавии савдо (соҳаи танзими Кодекси мазкур) муқаррар шудааст, ки Кодекси мазкур муносибатҳои байни шахсоне, ки ба фаъолияти савдо машғуланд ё бо иштироки онҳо (муносибатҳои савдо) ва муносибатҳои вобаста ба танзими давлатии фаъолияти савдо ба вуҷуд меоянд, танзим менамояд. Муқаррароти Кодекси мазкур татбиқ намегарданд: нисбати муносибатҳо оид ба хариду фурӯши маишӣ, ки байни шахрвандон ба вуҷуд меоянд; ба муносибати хариду фурӯши молу мулки ғайриманқул, ба истиснои амволи ба молу мулки ғайриманқул (ҳавопаймо, киштиҳои баҳрӣ, киштиҳои дохилӣ ва объектҳои кайҳон) баробаркардашуда; ба савдои қоғазҳои қиматнок; ба савдои моликияти зеҳнӣ; ба фаъолияти тиҷорати хориҷӣ; ба савдо бо асъори хориҷӣ ва сарватҳои асъорӣ; ба муносибатҳои, ки дар соҳаи хуроки умум бавуҷуд меоянд.

Таҳлили муқаррароти Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Қазоқистон, Кодекси соҳибкории Украина ва Кодекси намунавии савдо барои давлатҳо-иштирокчиёни ИДМ ба хулосае меорад, ки дар кишвари мо бояд Кодекси соҳибкории мутобиқ ба тафаккури аҳоли, ваъзи иқтисодии кишвар ва амалияи танзими ҳуқуқӣ ва ҳуқуқтадбиқномаи фаъолияти соҳибкорӣ, ки дар тури 29 соли Истиқлолияти давлатӣ қабул карда шавад ва он фарогири кулли дастовардҳои байналмилалӣ дар соҳаи ҳуқуқи соҳибкорӣ бошад. Дар таҳияи лоиҳаи Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Тоҷикистон баъзе аз муқараротро метавонем аз Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Қазоқистон, Кодекси соҳибкории Украина ва Кодекси намунавии савдо барои давлатҳо-иштирокчиёни ИДМ истифода намоем. Аммо ин муқаррарот бояд бо назардошти ба инobatгирии мониторинги ҳуқуқии нуксонҳои дар амал ошкоршудаи ин санадҳо сурат гирад. Инчунин, дар Кодекси соҳибкорӣ набояд меъёрҳои дохил карда шаванд, ки дар Кодекси граждани алақай мавҷуданд ва ба танзими ҳуқуқии фаъолияти соҳибкорӣ алоқаманд намебошанд. Ҷунки такрори меъёрҳо ва ё муҳолифати онҳо ба оқибатҳои манфӣ, ки дар ҳаёти иқтисодӣ бештар эҳсос хоҳанд шуд, оварда мерасонанд, зеро тақдирӣ манфиатҳои бузурги иқтисодӣ аз ҳар калимаи қонун вобастагӣ до-рад.

#### Адабиёт:

1. Арабаев Ч.И., Байгуттиева Ш. Правовые проблемы совершенствования законодательства Кыргызской республики по предпринимательской деятельности// Доклады Национальной академии наук Кыргызской Республики.- 2019.- № 1.- С. 86-88.

2. Гафуров А., Сангинов Д. Қабули кодекси соҳибкорӣ тақозои замон аст// Минбари ҳуқуқшинос.- № 14-15 (68-69). - 25-уми октябри соли 2017.-С.4.
3. Гаюров Ш. К., Қосимов Ф.А. Таҳия ва қабули Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Тоҷикистон зарурат надорад. Такриз ба мақола //Ҳаёти ҳуқуқӣ.-№ 1 (29).- Душанбе, 2020.- С.321-326.
4. Гаюров Ш., Сулаймонов Ф. Кодекси соҳибкорӣ – монеаи чиддӣ барои инкишофи фаъолияти соҳибкорӣ// Минбари ҳуқуқшинос.- № 12-13 (66-67) - 27-уми сентябри соли 2017.- С.4.
5. Губин Е.П. Размышления о Предпринимательском кодексе: современный взгляд// В сб. «Творческое наследие академика В.В. Лаптева и современность». – М., 2014. - С.63-76.
6. Деминова В.Ю. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан: за или против подобного опыта в России// В сб: Лучшая научно-исследовательская работа 2017.- Сб. статей XI Международного научно-практического конкурса. - 2017.- С. 252-255.
7. Дойников И.В. О проекте Предпринимательского (хозяйственного) кодекса// Бизнес, менеджмент и право. - 2006.- № 3 (12).- С. 24-26.
8. Иванова А.А. Кодекс предпринимателя как эффективный инструмент повышения качества предпринимательских услуг// В сб: От синергии знаний к синергии бизнеса./ Сб. статей и тезисов докладов III межд. научно-практ. конф. студентов, магистрантов и преподавателей. Омский филиал негосударственного образовательного частного учреждения высшего образования «Московский финансово-промышленный университет «Синергия».- 2016.- С. 534-538.
9. Коробейник А.А. Подходы к кодификации российского предпринимательского права// Экономика, социология и право.- 2016.- № 12.- С. 123-125.
10. Лоенко А.О. Проблемы кодификации российского предпринимательского права// В сб: Правовые и гуманитарные исследования./ Сб. научных статей студентов и аспирантов.- Санкт-Петербург, 2016.- С. 58-61.
11. Мамутов В.К. Нужен хозяйственный кодекс // Проблемы обеспечения общественного хозяйственного порядка: сб. выступ. в период. печ. ученых и практ. о необходимости принятия Хозяйственного (Коммерческого) кодекса Украины / Координационное бюро АПрНУ. – Донецк, 1998. – С. 45–51.
12. Мамутов В.К. Хозяйственный кодекс в системе правового обеспечения экономики в Украине// Государство и право.- 2008.- № 6.- С. 65-72.
13. Мамутов В.К. Проект нового Цивильного кодексу Украины та про пояснювальну записку донього // Проблемы обеспечения общественного хозяйственного порядка: сб. выступ. в период. печати ученых и практиков о необходимости принятия Хозяйственного (Коммерческого) кодекса Украины / Координационное бюро АПрНУ. – Донецк, 1998. – С. 120–126.

14. Модельный Торговый кодекс для государств – участников СНГ: Принят на тридцать третьем пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств - участников СНГ (постановление № -33-24 от 3 декабря 2009 года) // Информационный бюллетень Межпарламентской Ассамблеи государств - участников СНГ. - М., 2010. - № 46. - С. 382-389.
15. Нақшаи чорабиниҳо оид ба амалисозии марҳилаи сеюми Барномаи дастгирии давлатии соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон барои солҳои 2012-2020 аз 28 апрели соли 2018, № 227// Махзани мутамаркази иттилоотӣ-ҳуқуқии ҚТ «Адлия». Шакли 7.0. / [Захираи электронӣ]. Манбаи дастрасӣ: URL: <http://www.adlia.tj> (санай мурочиат: 08.04.2020с.).
16. Нугманов Т.Е. Проект Предпринимательского кодекса Казахстана и его совершенствование в свете кодификации коммерческого законодательства зарубежных стран// Право и государство.- 2014.- № 2 (63).- С. 80-85.
17. Осипов М.Ю. О возможности кодификации предпринимательского права// Право и экономика. - 2014.- № 7 (317).- С. 76-79.
18. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года №375-V ЗРК// "Казахстанская правда" от 3 ноября 2015 г., №210 (28086).
19. Раҳимзода М.З. Оид ба зарурати кодификатсияи қонунгузории соҳибкорӣ// Маводи конференсияи ҷумҳуриявӣ илмию назариявӣ ҳайати устодону кормандон ва донишҷӯёни ДМТ баҳшида ба ҷашнҳои «5500-солагии Саразми бостонӣ», «700-солагии шоири барҷастаи тоҷик Камоли Хучандӣ» ва «Бистсолаи омӯзиш ва рушди фанҳои табиатшиносӣ, дақиқ ва риёзӣ дар соҳаи илму маориф (солҳои 2020-2040)».- Душанбе, 2020. – С.229-230.
20. Раҳимзода М.З. Танзими ҳуқуқии фаъолияти соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: назария ва танзими ҳуқуқӣ. Монография.- Душанбе, 2018. - 390 с.
21. Сангинов Д.Ш. Кодекси соҳибкорӣ – воситаи танзими фаъолияти соҳибкорӣ// Минбари ҳуқуқшинос.- №8-10 (132-134).- 8-уми сентябри соли 2020.- С.6.
22. Сангинов Д.Ш., Мирзозода П.З., Кабутов Э.Д. Таҳияи Кодекси соҳибкории Ҷумҳурии Тоҷикистон бо назардошти таҷрибаи кишварҳои пешқадами ҷаҳон// Ҳаёти ҳуқуқӣ.- № 1 (29).- Душанбе, 2020. - С.244-254.
23. Саъдиев И.З. Танзими ҳуқуқии муносибатҳои соҳибкорӣ дар соҳаи иқтисоф ва истихроҷи нафт ва газ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон. Диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илми номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ.- Душанбе, 2019. - 197 с.
24. Сулаймонов Ф. Аз қабули Кодекси маданӣ то Кодекси соҳибкорӣ ва ё ду саргузашти ачиби Кодекси граждани дар соли 2017// Минбари ҳуқуқшинос.- № 2 (78).- 7-уми март соли 2018.- С.6.
25. Янкин Г.Н. Проблема кодификации коммерческого законодательства// Аллея науки.- 2017.- Т. 2.- № 11.- С. 56-66.

**Раҳимзода М.З., Гафурзода А.Д.,  
Сангинов Д.Ш.**

**Фишурда**

**Санади кодификатсионии рушдбахшандаи фаъолияти  
соҳибкорӣ ва иқтисоди кишвар**

Дар мақолаи муаллифон яке аз проблемаҳои мубраму муосири илми ҳуқуқи соҳибкорӣ – Кодекси соҳибкорӣ бо назардошти андешаи таърифдорон ва муқобилони он таҳлил шудааст. Ба андешаи муаллифон дар кишвари мо бояд Кодекси соҳибкории мутобиқ ба тафаккури аҳоли, ваъзи иқтисодии кишвар ва амалияи танзими ҳуқуқӣ ва ҳуқуқтадбиқномаи фаъолияти соҳибкорӣ, ки дар соли 29-и Истиқлолияти давлатӣ қабул карда шавад ва он фарогири кулли дастовардҳои байналмилалӣ дар соҳаи ҳуқуқи соҳибкорӣ бошад.

**Раҳимзода М.З., Гафурзода А.Д.,  
Сангинов Д.Ш.**

**Аннотация**

**Кодификационный документ развивающий предпринимательскую  
деятельность и экономику страны**

В статье анализируется одна из наиболее актуальных и современных проблем науки предпринимательского права – Предпринимательский кодекс с учетом взглядов его сторонников и противников. По мнению авторов, мы в стране должны принять Предпринимательский кодекс который соответствует менталитету населения, экономической ситуации в стране и практике правового регулирования предпринимательской деятельности за 29 лет государственной независимости, и он должен охватывает все международные достижения в области предпринимательского права.

**Rahimzoda M.Z, Gafurzoda A.D,  
Sanginov D.Sh.**

**The summary**

**Codification document developing entrepreneurial activity  
and economy of the country**

The article analyzes one of the most relevant and modern problems of the science of entrepreneurial law - the Entrepreneurial Code with a view to the views of his supporters and opponents. In the opinion of the authors, we must adhere to the Entrepreneurship Code, which corresponds to the mentality of the population, the economic situation in the country and the practice of legal regulation of entrepreneurial activity for 29 years of state ownership.

## ГОСУДАРСТВЕННЫЕ КОРПОРАЦИИ

**Калидвожаҳо:** корпоратсияҳои давлатӣ, шакли ташкилию-ҳуқуқии шахсони ҳуқуқӣ, қонунгузориҳои граждони, корхонаҳои воҳиди давлатӣ, корхонаҳои давлатии қазонӣ, сармоягузoron, холдинг.

**Ключевые слова:** государственные корпорации, организационно-правовая форма юридического лица, гражданское законодательство, государственные унитарные предприятия, государственные казённые предприятия, инвесторы, холдинг.

**Keywords:** state corporations, organizational and legal forms, legal persons, civil legislation, state unitary enterprises, investors, holdings.

Вывод о том, что экономика и право меняют окружающий мир, не вызывает сомнений. Последние десятилетия показали, что любые кардинальные изменения в экономике требуют адекватного отражения в законодательстве, правовых механизмах, формах защиты прав участников гражданско – правовых отношениях. Однако, крайне редко право может действовать на опережение тем или иным экономическим изменениям. Если право сможет действовать на опережение, то право становится двигателем экономики, в противном случае его тормозом. Поэтому, главной задачей остается достижение некоторого баланса между потребностями оборота участников экономических отношений и правовыми моделями. Развиваются новые отношения, появляются новые возможности и вместе с ними новые угрозы, возрастает и цена экономических и правовых ошибок, что обуславливает задачи проведения научных исследований в приоритетных для экономики и права направлениях<sup>1</sup>.

В послании Президента РТ к Маджлиси Оли РТ «Об основных направлениях внутренней и внешней политики Республики Таджикистан на 2013г» говорится, что «стратегические и текущие цели экономической политики Республики Таджикистан, механизмы их реализации подробно отражены в целом ряде программных и нормативных правовых актах, которые успешно осуществляются. Наряду с этим следует подчеркнуть, что главной нашей целью является последовательное укрепление стабильного экономического развития Таджикистана и на этой основе повышение уровня благосостояния народа, особенно посредством обеспечения энергетической неза-

\*Депутат Маджлиси намояндагон Маджлиси Оли РТ, профессор кафедры гражданского права юридического факультета ТНУ, доктор юридических наук.

<sup>1</sup> Из выступления А.Н.Шохина, председателя Российского союза промышленников и предпринимателей. Цит. по: Нанба С.Б., Мещерякова М.А. Юридические аспекты поддержки инноваций в экономическом развитии // Журнал российского права.- 2010.- №4.- С.149.

висимости, продовольственной безопасности и вывода страны из коммуникационной изоляции, и одновременно с этим, ускоренное развитие фундаментальных сфер на основе продвижения частного сектора, который обеспечивает стабильное развитие нашей экономики в переходном периоде<sup>1</sup>».

РТ находится на пороге реформирования гражданского законодательства. Схожие процессы на опережение происходят и в РФ<sup>2</sup>. Процесс изменения гражданского законодательства обусловлен и изменениями социально – экономического порядка, и обнаружением ряда недостатков нормативной базы частноправовых отношений, и стремлением к дальнейшей интеграции с мировым сообществом.

За прошедшие годы сформировалась значительная практика применения действующих норм гражданского законодательства, в том числе и в сфере управления юридическими лицами. Ряд решений, ранее включенных в нормы российского законодательства, были реализованы и в РТ. Однако, формальное копирование достаточно кардинальных изменений ГК может сказаться отрицательно на экономике и социальной сфере. От того, как будет выстроена деятельность органов самой многочисленной группы юридических лиц - корпораций, зависит стабильность инвестиционных потоков, общее состояние правопорядка в частном праве. Одна из проблем ГК РТ, которое должна быть решено при разработке новой редакции проекта ГК РТ.

Вопрос о смешанной форме некоммерческих организаций крайне мало разработан в современной литературе. Естественно, что подобные юридические лица не укладываются в традиционные схемы и классификации юридических лиц. Однако, их существование объясняется в большей степени развитием гражданского общества и экономики в целом.

Во многих странах бывшего СССР в систему корпоративного управления государственной собственностью включаются и такие субъекты как государственные унитарные предприятия и учреждения. Но и в случае существования акционерных обществ, где государству принадлежит весь пакет акций, мы получаем смешанную форму. С одной стороны, формальной, это акционерное общество корпоративная коммерческая организация. С другой, фактической стороны, это организация, обладающая признаками унитарного юридического лица. Именно по этой причине делается вывод при исследовании особенностей корпоративного управления федеральной

<sup>1</sup> Послание Президента РТ Парламенту страны // Народная газета.- №21 (19887), от 2 мая 2013 г.- С. 1-2.

<sup>2</sup> Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009г.) // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2009., №11; Проект Федерального закона «О внесении изменений части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также отдельные законодательные акты Российской Федерации // СПС «Консультант Плюс. Версия: Проф».

собственностью, что отсутствует четкое разграничение функций, поскольку и акционер, и совет директоров представляют интересы государства<sup>1</sup>. Аналогичную картину можно наблюдать и в государственных корпорациях и компаниях. Только в этом случае картина становится несколько обратной. С формальной стороны, это унитарная организация. С фактической, государство искусственно создает там корпоративную систему управления, так как появляется близкая задача, свойственная, прежде всего, корпорациям – сбалансировать интересы различных субъектов, вовлеченных в процесс функционирования государственной корпорации. На основе иерархической системы управления появляется некоторая возможность не только контролировать деятельность исполнительных органов, но и на уровне высших органов корпорации создавать механизм повышения эффективности при выработке того или иного решения. Т. В. Соيفер однозначно указывает на корпоративную природу новых образований с участием государства, что напрямую связано с усилением роли государства в их регулировании<sup>2</sup>. Целью создания государственных корпораций являлось стремление к повышению эффективности управления государственной собственностью. Одновременно государство пыталось предложить форму сотрудничества с бизнес сообществом.

Посмотрим, например, систему управления государственной корпорации «Ростехнологии». Целью деятельности данной корпорации является содействие разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции путем обеспечения поддержки на внутреннем и внешнем рынках российских организаций разработчиков и производителей высокотехнологичной промышленной продукции, организаций, в которых «Ростехнологии», в силу преобладающего участия в их уставных капиталах и в соответствии с заключенными между ними договорами, либо иным образом имеет возможность влиять на принимаемые этими организациями решения, а также путем привлечения инвестиций в организации различных отраслей промышленности, включая ОПК.

ГК по атомной энергии «Росатом» в соответствии с законом наделена полномочиями осуществлять государственное управление использованием атомной энергии. В соответствии со ст.2 Закона о нем, ГК РФ «Росатом» признается уполномоченным органом управления использованием атомной энергии. В соответствии со ст. 4 Закона, корпорация создается и действует в целях проведения государственной политики, осуществления нормативно-правового регулирования, оказания государственных услуг и управления

<sup>1</sup> Бандурина Н.В. Правовое регулирование корпоративного управления федерального собственностью в Российской Федерации: автореф. дисс ... д.- ра юрид. наук. - М., 2011.- С.13-14.

<sup>2</sup> Соифер Т.В. К вопросу о совершенствовании гражданского законодательства о некоммерческих организациях // Адвокат.- 2011.- №3.- С.6-7.

государственным имуществом в области использования атомной энергии, развития и безопасного функционирования организаций данной сферы.

Если мы посмотрим на опыт РТ, то увидим схожие параллели. В частности, из Устава открытой акционерной холдинговой компании «Барки Точик» можно увидеть, что филиалами компании являются действующие ГЭС страны (Нурекская ГЭС, каскад Вахшских ГЭС, каскад Варзобских ГЭС и др.), компании, отвечающие за электроснабжение (Ленинабадские электрические сети, Раштские электрические сети и др.). В соответствии с п. 15 Устава основной целью ОАХК «Барки Точик» является обеспечение отраслей материального производства и коммунально – бытовых нужд населения электрической и тепловой энергией, повышение эффективности и технологического уровня производства. Таким образом, цель деятельности организации связана не с систематическим извлечением прибыли. Это выполнение важнейших государственных функций, во многом связанных с государственной и экономической безопасностью страны. По аналогии с российскими «Росатом» ОАХК «Барки Точик» вносит предложения, в соответствующие государственные органы, по разработке и совершенствованию правил, стандартов, нормативов для обеспечения безопасного производства, ценовой, тарифной, инвестиционной, социальной и научно – технической политики в энергетике, порядка лицензирования на осуществления деятельности в энергетике, принимает меры по повышению эффективности функционирования на основе внедрения передовых технологий и пр.

В связи с этим убедительным представляется вывод о сходстве используемых правовых форм с подходом, применявшимся в СССР. «Происходящие в настоящее время изменения в организационной структуре народного хозяйства, переход к более сложным организационным формам общественного производства, создание в целом хозяйственного механизма, который призван повысить эффективность общественного производства, остро выдвигают вопрос о правовых формах создаваемых подразделений»<sup>1</sup>.

Созданные государственные компании и корпорации в России, холдинговые акционерные общества в Таджикистане связаны с желанием создать эффективную внутреннюю организационно – управленческую структуру управления государственной собственностью. Степень экономической развитости хозяйствующих субъектов определяется не только тем, что ему придается статус юридического лица, но и его внутренней организационной структурой и системой внутривнутрихозяйственных отношений, которые оказывают влияние и на внешние связи.

На наш взгляд, российский опыт создания ГК может оказать позитивное влияние на развитие таджикского законодательства, что является важным условием привлечения инвестиций.

---

<sup>1</sup> Якушев В.С. Институт юридического лица в теории, законодательства и на практике // Антология уральского цивилистики. 1925-1989:/ Сб. статей.- М.: «Статус», 2001.- С. 390.

По мнению экспертов, «нередко институциональные инвесторы действуют в форме акционерных обществ открытого и закрытого типа. Яркий пример является акционерное общество по строительству Рогунской ГЭС в Таджикистане. Вообще же следует отметить, что в стране институциональные инвесторы еще не получили должного развития. Пенсионные фонды и страховые компании представляются очень слабыми на рынке финансовых услуг. В стране не созданы государственный инвестиционный банк и национальные инвестиционные корпорации. Отсутствие современных институциональных инвесторов, например, привело к тому, что денежными ресурсами, собранными для строительства Рогунской ГЭС, некому эффективно управлять. Здесь не создано ни инвестиционных фондов, ни инвестиционных банков, ни других адекватных им институтов. Между тем, в стране имеются благоприятные условия для образования соответствующих институциональных инвесторов. Например, создание национального инвестиционного фонда было бы весьма важным для финансового обслуживания процесса строительства Рогунской ГЭС. Другие инвестиционные фонды, в соответствии с государственными координационными планами, могли бы заниматься оздоровлением самых важных подсистем экономики страны<sup>1</sup>».

Однако использование традиционных форм, к каким относятся инвестиционные фонды, имеет существенные затруднения. Признается, что «в условиях Таджикистана инвестиционные фонды будут формироваться и действовать в условиях отсутствия полноценного рынка ссудных капиталов и вторичного рынка ценных бумаг. Такое обстоятельство чревато появлением элементов анархии в формировании и использовании инвестиционных ресурсов. Поэтому уже имеется необходимость в разработке и принятии Закона о национальных инвестиционных фондах (с включением в них порядка организации и функционирования обычных инвестиционных фондов)<sup>2</sup>».

На наш взгляд, учитывая потребность активного государственного участия в подобных фондах, следует изначально ориентировать законодателя на использование российского опыта. Применение частно - правовой конструкции фонда может быть менее эффективным, чем применение механизма прямого государственного участия в регулировании инвестиционных процессов. Без учета существующих политических, социальных и экономических условий конкретного государства невозможно эффективное применение правовых механизмов. «Для суверенного Таджикистана, где успешно осуществляются реформы в экономической, социально-политической и духовной жизни, остро и принципиально значимо встает проблема обеспечения не только внутренней стабильности, но и внешней безопасности, что

<sup>1</sup>Бердиев Р.Б Институциональные факторы инвестиционного развития в постсоветском пространстве (на материалах Республики Таджикистана): автореф. дисс. ... д.- ра экон.наук.- Бишкек, 2012.- С. 12-13.

<sup>2</sup> Там же.

обуславливает необходимость всестороннего социально-философского осмысления конфликтов и их особенностей в условиях трансформации общества, в контексте обеспечения региональной безопасности»<sup>1</sup>.

Следует признать, что в современном Таджикистане невозможно отказать от активного участия государства в экономических процессах. При этом должен анализироваться и отрицательный опыт, полученный в России. В частности, в отношении государственных корпораций законодателю пришлось вводить дополнительные требования, связанные с усилением контроля над их финансовой деятельностью. В связи с этим, необходимо поддержать позицию Р. Б. Бердиева о том, что «институциональные инвесторы должны работать на базе тех стандартов, которые успешно используются в развитых странах. К ним относятся: а) полная прозрачность в сборе и использовании денежных средств; б) беспрепятственный контроль над их деятельностью со стороны общества и государства; в) правильное распределение рисков при формировании портфеля активов; г) наличие ограничительных критериев на объем заимствований; д) периодическая отчетность инвестиционных фондов перед соответствующими категориями акционеров»<sup>2</sup>. При этом и национальные традиции, менталитет, существующий опыт хозяйствования не должны уходить от внимания законодателя. Только при учёте всех названных особенностей, правовые средства, создаваемые законом, могут эффективно обеспечивать решение государственных задач и отвечать потребностям участников оборота в целом.

#### Литература:

1. Бандурина Н.В. Правовое регулирование корпоративного управления федерального собственностью в Российской Федерации: автореф. дисс. ... д.-ра юрид. наук.- М., 2011.- С.14-19.
2. Бердиев Р.Б. Институциональные факторы инвестиционного развития в постсоветском пространстве (на материалах Республики Таджикистана): автореф. дисс. ... д.-ра экон. наук.- Бишкек, 2012.- С. 12-17.
3. Концепция развития гражданского законодательства РФ (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009г.) // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2009., №11; Проект Федерального закона «О внесении изменений части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также отдельные законодательные акты Российской Федерации // СПС «Консультант Плюс. Версия: Проф».

---

<sup>1</sup> Фаттоев С.С. Социально-политических конфликты и их особенности в условиях трансформации общества (на материалах Республики Таджикистана): автореф. дисс. ... д.-ра философ. наук.- Душанбе, 2012.- С.4 <http://vak.ed.gov.ru> (дата обращения: 01.08.2012г.)

<sup>2</sup> Бердиев Р.Б. Указ. соч. - С. 12-13.

4. Нанба С.Б., Мещерякова М.А. Юридические аспекты поддержки инноваций в экономическом развитии // Журнал российского права.- 2010.- №4.- С.137 - 152.
5. Послание Президента РТ Парламенту страны // Народная газета. №21 (19887), от 2 мая 2013 г.- С. 1-2.
6. Сойфер Т.В.К вопросу о совершенствовании гражданского законодательства о некоммерческих организациях // Адвокат.- 2011.- №3.- С.6-7.
7. Фаттоев С.С. Социально-политических конфликты и их особенности в условиях трансформации общества (на материалах Республики Таджикистана): автореф. дисс. ... д. философ. наук.- Душанбе, 2012.- С.4 <http://vak.ed.gov.ru> (дата обращения: 01.08.2012г.)
8. Якушев В.С. Институт юридического лица в теории, законодательства и на практике / Антология уральского цивилистики. 1925-1989: Сборник статей.- М.: «Статус», 2001. -С. 376 - 391.

Муртазозода Ч. С.

#### Фишурда

#### Корпоратсияҳои давлатӣ

Дар мақолаи мазкур корпоратсияҳои давлатӣ ва моҳияти онҳо дар фазои иқтисодии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар муқоиса бо таҷрибаи ФР омӯхта шуда, муаллиф ба ҳуҷусе меояд, ки дар замони ҳозира ин субъектон дар иқтисодиёт бояд мавқеи муҳимро ишғол кунанд. Бар замми ин, бояд таҷрибаи Россия ба назар гирифта шавад.

Муртазозода Дж. С.

#### Аннотация

#### Государственные корпорации

В данной статье рассматриваются государственные корпорации и их значение в экономической системе в Республике Таджикистан и сложившейся практики РФ. Автором делается вывод, что в современном Таджикистане невозможно отказаться от активного участия государства в экономических процессах. При этом должен анализироваться опыт, полученный в Российской Федерации.

Murtazozoda J. S.

#### The summery

#### The state corporations

The article considers state corporations and their importance in the system of entrepreneurship in the Republic of Tajikistan in the light of development of Civil Code draft in comparative analyze with Civil Code of the Russian Federation and existing practice. The author concludes that it is impossible to refuse of active participation of state in economic processes in the modern Tajikistan. The experience gained in the Russian Federation should be analyzed.

Рахимов И.И.\*

## ОБЛИГАЦИИ КАК ОДИН ИЗ ВИДОВ ЦЕННЫХ БУМАГ

**Калидвожаҳо:** вомбарг, барориш, қоғазҳои қиматнок, қарзи вомбарг, бозор, иштирокчиён, миёнаравон.

**Ключевые слова:** облигация, эмиссионная ценная бумага, облигационный заем, рынок, участники, посредники.

**Keywords:** bond certificate, issue security, Law, securities market, uncertificated securities.

Облигация, как один из составляющих финансового рынка, есть более обширное понятие, чем данное понятие в гражданском праве. Наиболее сходным термином облигации в литературе является «облигационный заём», по которому не следует понимать только лишь облигации, признаваемые в гражданском праве, но ещё под ними следует понимать и векселя, закладные и другие его составляющие части. Зачастую облигацией именуют все долговые ценные бумаги, а также иногда и не только ценные бумаги.

При исследовании правового регулирования облигации, так, как следует её понимать в действующем законодательстве, и её отличительные черты от других видов облигационного займа, так, как его следует понимать в литературе, даёт право говорить о возможности облигации выполнять в хозяйственном обороте такие экономические функции, как: кредитование, т.е. быть инструментом займа (кредита); аккумуляция (консолидации) денежных средств субъектом предпринимательской деятельности (концентрации); инвестирование (т.е. выступать инструментом скопления вкладов).

Функция кредитования является самой видимой, из-за чего облигацию часто смешивают с договором займа. Такое смешение понятий используется и в юридической, и в литературе, так как обычно понятия «облигация» и «заём» используют в качестве синонимов. Если брать во внимание экономическую значимость, то роль облигации при этом неосновательно уменьшается, в случае если её рассматривают лишь как один из способов привлечения заёмных средств от огромного числа инвесторов.<sup>1</sup>

Наиболее правильной является точка зрения, где понятия облигация и займ не являются сходными, так как это совершенно разные определения. Ещё в начале XX века высказывалось мнение, что облигационный заём име-

---

\*Преподаватель кафедры предпринимательского права юридического факультета РТСУ. Тел.: (+992) 884007007. E-mail: r.ilhom@mail.ru

<sup>1</sup> Галанов В.А. Рынок ценных бумаг.- М., 2007. – С. 131.

ет совершенно другую природу в сравнении с обыкновенным займом.<sup>1</sup>

В дальнейшем некоторые авторы так же подтвердили и повторяли данное высказывание.

Все особенности можно охарактеризовать таким образом, что при предоставлении облигационного займа, весь заёмный капитал делят на некоторое количество долговых обязательств, и предоставляют их всем желающим в виде облигаций.<sup>2</sup> Хочется отметить, что заёмный капитал образовывается путём эмиссии облигаций.<sup>3</sup> В то же время, есть некоторые сходства между этими отдельными долговыми обязательствами и их держателями, соответственно. Собственники облигаций (держатели облигаций) находятся во внешних отношениях друг с другом, потому что права каждого основаны на правовом акте - эмиссии. В то же время сохраняется и внутренняя общность: держатели облигаций едины в своем желании внести свой вклад в общее дело привлечения капитала в производственные издержки конкретной торговой организации и тем самым косвенно участвовать в ее деятельности. Это объясняет некоторые ограничения законодательства о ценных бумагах в ряде стран: кредит не должен быть меньше определенного размера; в случае частичной реализации подписчики освобождаются от взносов, и те суммы, которые были уплачены, в обязательном порядке, должны быть возвращены.

Все вышесказанное позволяет нам сделать вывод, что не кредитное соглашение накладывает свой отпечаток на облигацию, а скорее: исполнение кредитного соглашения путем выпуска облигации придает определенные характеристики в отношении обычного кредитного соглашения.

Вторая функция облигаций - это способность накапливать деньги, это связано с тем, что потребность в кредите возникает у субъекта не сама по себе, а как средство создания оборотного капитала для предпринимательской деятельности. Создание оборотного капитала может происходить различными способами: как с использованием ценных бумаг (акций), так и без него (взносы в уставный капитал компании, аренда и т.д.); как при создании нового правового субъекта (выпуск акций, внесение вклада в уставный капитал общества с ограниченной ответственностью), так и без создания нового субъекта для увеличения оборотного капитала существующих лиц (размещение дополнительных акций, сдача в аренду). Облигация является одним из методов, который относится не к созданию нового субъекта, а к созданию ценных бумаг.

<sup>1</sup> Колоножников Г.М. Облигации торгово-промышленных акционерных товариществ. Ч. 1: Условия выпуска облигаций Текст. / Г.М. Колоножников.- Томск: Типолиитография Сибирского Т-ва Печати. Дела, 1912. – С. 31.

<sup>2</sup> Курс торгового права. Введение. Торговые деятели. Т. 1/ Шершеневич Г.Ф., проф. Моск. ун-та. – 4-е изд. – С.-Пб.: Бр. Башмаковы, 1908. - С. 445.

<sup>3</sup> Золотухин А.В., Султонова Т.И. Предпринимательское право Республики Таджикистан: учебник. – Душанбе: «Эр-граф», 2018.- С. 467.

Эта особенность была первой исторически присущей связью. И сегодня он не утратил своей прикладной ценности, хотя в литературе он не является самостоятельной экономической функцией облигаций.

Касательно третьей экономической функции облигации - это ее способность функционировать как средство накопления и инвестирования. Покупка долговых ценных бумаг может считаться инвестицией в соответствии с действующим инвестиционным законодательством.

С экономической точки зрения этот инвестиционный метод имеет следующие преимущества: низкий риск по сравнению с акциями (владелец облигаций, будучи кредитором, получает удовлетворение от своих требований к акционерам); удобство инвестирования (инвестору остается только выбрать правильного должника, который сможет погасить долг, а законы о ценных бумагах дают дополнительные преимущества по сравнению с обычным кредитом - увеличение оборота, лучшая защищенность держателя ценных бумаг по сравнению с обычным кредитором, и так далее.); распространение гарантии и преимущества инвестиционной деятельности для держателей облигаций; способность генерировать доход не только по процентам, предусмотренным в облигациях, но и за счет использования облигаций при торговле на фондовом рынке.

Таким образом, правовое регулирование облигаций, предусмотренное современным законодательством, обусловлено особой ролью облигаций в экономическом обороте. Эта роль является многосторонней, поскольку связь обеспечивает интересы различных групп, в том числе самого государства. Только учитывая все три функции облигации способно сделать обращение облигации максимально эффективным для целей экономического развития.

Взаимосвязанность всех трех экономических функций в одном финансовом инструменте дало возможность создать защищенный инструмент, который благодаря последнему факту обладает такими преимуществами, как другие методы кредитования, методы накопления средств и методы инвестирования, такие как строгая легитимация и перевод как в собственность, так и на ограниченные права собственности (например, в качестве обеспечения), лучшую защиту прав кредитора, более строгую ответственность должника, переложение риска исполнения ненадлежащему лицу с должника на кредитора, формальность, и другие. Все эти свойства предоставляются в качестве норм как материального права, так и процессуального права.

Ценная бумага удостоверяет права требования имущественного характера. Сама облигация тоже подтверждает определенные имущественные права. Кроме того, это именно имущественные, в то время как некоторые ценные бумаги, несмотря на формулировку ГК, удостоверяют, помимо имущественных, некоторые неимущественные права (к примеру, ипотечный сертификат участия, акция и другие).

В юридическом определении облигации перечислены следующие права владельца облигации: получать от эмитента номинальную стоимость об-

лигации или иного эквивалентного имущества; получать постоянный процент от номинальной стоимости или другие права собственности.

Наряду с этим, в соответствии с законодательством об эмиссионных ценных бумагах, владелец облигации имеет право на получение определенной информации. Исходя из этого, согласно ст. 30 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» и ст. 31 Закона РТ «О рынке ценных бумаг», при регистрации проспекта облигаций эмитент обязан предоставлять информацию в форме ежеквартальных отчетов и отчетов о важных событиях, связанных с его финансово-экономической деятельностью; кроме того, профессиональный игрок на рынке ценных бумаг в случаях, предусмотренных законом, обязан раскрывать информацию о совершенных им сделках. Поэтому владелец облигации имеет право на такую информацию. Это право распространяется не только на него, но и на другие третьи стороны, заинтересованные в получении такого рода информации (акционеры, другие кредиторы, органы, партнеры и т.д.). Он также не может рассматриваться как особое право, предоставляемое облигацией, право на информацию об уменьшении уставного капитала (ст. 30 Федерального закона об акционерных обществах и ст. 20 аналогичного закона РТ) и т.д., поскольку такие права имеют не только держатели облигаций, но и другие кредиторы. Таким образом, право на информацию не является правом, удостоверенным облигацией, но вытекает из прямого указания закона на основании других фактов, но не на основании владения облигацией.

Таким образом, облигация удостоверяет два права собственности: право запрашивать наличные деньги (или недвижимость) и право требовать выплаты дохода.

Анализ характера этих прав позволяет нам сказать, что облигация может быть отнесена: на обязательственные ценные бумаги, поскольку удостоверяет право требования (права обязательства); на смешанные ценные бумаги, которые могут быть как денежными, так и товарными, всё будет зависеть от волеизъявления эмитента; к срочным ценным бумагам, так как срок погашения облигации должен быть определен в решении о выпуске облигаций (таковой срок может быть как разовым, так и периодическим при погашении облигаций последовательно в указанное время); к прибыльным ценным бумагам, так как она предоставляет держателю возможность получать доход только от владения ценным бумагой.

Немаловажной характеристикой ценной бумаги, названного в его юридическом определении, является начало презентации: осуществление и передача прав имеют место быть только при предъявлении ценной бумаги. Как отмечалось выше, законодательство о ценных бумагах предполагает наличие акций и, следовательно, облигаций двух типов: именных и на предъявителя. Независимо от того, какой именно является сама ценная бумага, в данном случае облигация, ее эмиссия в качестве документа не требуется. Стало быть, этот юридический признак ценной бумаги должен быть признан отсутствующим в облигации.

Если облигация, является ценной бумагой на предъявителя, тогда идентификация держателя ценной бумаги не требуется, поэтому регистрация держателей в реестре эмитента не будет записываться. Права владельца удостоверяются сертификатом. Согласно ст. 29 ФЗ РФ "О рынке ценных бумаг" права на предъявителя передаются новому владельцу без передачи: если сертификат принадлежит владельцу, передача прав произойдет в момент передачи сертификата, если сертификат хранится у депозитария - при получении депозитного счета покупателя. Если же облигация является именной «зарегистрировано», то права на него передаются приобретателю с момента внесения записи в депозитарий или лицевой счет приобретателя.

Аналогичным образом, предъявление облигации не требуется для осуществления его прав. Реализация прав на именные бездокументарные эмиссионные ценные бумаги осуществляется эмитентом к лицам, которые указаны в системе реестров. Осуществление прав на документарные облигации, которыми владеют депозитарии, осуществляется на основании депозитарного соглашения между владельцем и депозитарием путем предоставления депозитарию справки со списком владельцев. За исключением ч. 5 ст. 29 ФЗ РФ «О рынке ценных бумаг», которая предусматривает, что осуществление прав на ценные бумаги на предъявителя осуществляется по представлению владельца или его представителя. Такое может казаться странным с учетом того факта, что все предыдущие нормы, а также следующие, говорят лишь о сертификате предъявительской эмиссионной ценной бумаги, но не о самой ценной бумаге как документе. Таким образом, оценка законодателя о характере существования предъявительских эмиссионных ценных бумаг представляется непоследовательной.

Вышеизложенное даёт нам право сделать вывод о том, что облигация не соответствует характеристикам ценной бумаги, установленным в ст. 142 ГК РФ и 157 ГК РТ. Облигация имеет только одним признаком, которыми должна обладать ценная бумага, что нельзя считать достаточным для того, чтобы квалифицировать облигацию в том виде, в каком она существует сегодня, в качестве ценной бумаги. При проведении анализа гл. 7 ГК РФ и §4 гл. 6 ГК РТ «Ценные бумаги», не только юридическое определение, но и вся глава в целом, по сути, не распространяется на облигации, поскольку их регулирование в основном осуществляется совершенно иначе, очень специфично с точки зрения норм вышеназванных глав ГК РФ. Итак, из восьми статей в этой главе только две действительно для облигации: ст. 143 ГК РФ, где облигация названа среди документов, признанных ценными бумагами (как мы выяснили, документа в форме облигации не существует), и ст. 149 ГК РФ, устанавливающий особую форму закрепления прав. Последний подвергся существенным корректировкам в соответствии со специальным законодательством об эмиссионных ценных бумагах, которое в совершенно ином свете определяет понятия «документарные» и «бездокументарные» формы ценных бумаг.

Анализ правовой и практической ситуации позволяет подтвердить за-

конность различения двух правовых структур в настоящее время: коммерческих ценных бумаг и инвестиционных ценных бумаг.<sup>1</sup> В то же время коммерческие ценные бумаги представляют собой документы, традиционно признаваемые в качестве ценных бумаг, установленных в континентальной правовой системе. Инвестиционные ценные бумаги являются результатом стандартов кредитования англо-американского происхождения в нашей правовой системе. Они могут быть определены как записи должника, удостоверяющие определенный набор прав, которые могут быть переданы и применены только путем изменения этих регистров. Использование термина «ценная бумага» применительно к таким записям является условной, поскольку она сама по себе не являются залоговым обеспечением, но для согласования своих прав и в свете существующей практики их можно считать приемлемыми.

Документы, подтверждающие права, могут храниться в реестре должника, и тогда речь идет о бездокументарных инвестиционных ценных бумагах. Записи также могут храниться в специальных документах - сертификатах, в этом случае инвестиционная ценная бумага будет являться документарной. Инвестиционные ценные бумаги бывают эмиссионными и неэмиссионными. Инвестиционные ценные бумаги не могут быть ордерными и ректа-бумагами, потому что эти ценные бумаги в силу своих свойств должны существовать строго в виде документов. Именно поэтому инвестиционные ценные бумаги являются именными или на предъявителя.

В этом случае облигация может быть отнесена к категории инвестиционных ценных бумаг. Облигация - это инвестиционный документ, который может быть именной, и на предъявителя, документарной и бездокументарной.

#### Литература:

1. Абрамова Е.Н. Ипотечный сертификат участия // Хозяйство и право.- 2008.- № 4.- С. 63-74.
2. Галанов В.А. Рынок ценных бумаг.- М., 2007. - 379 с.
3. Золотухин А.В., Султонова Т.И. Предпринимательское право Республики Таджикистан: учебник. – Душанбе: «ЭР-граф», 2018. – 596 с.
4. Колоножников Г.М. Облигации торгово-промышленных акционерных товариществ. Ч. 1: Условия выпуска облигаций Текст. / Г.М. Колоножников. Томск: Типолиитография Сибирского Т-ва Печати. Дела, 1912. - 400 с.
5. Курс торгового права. Введение. Торговые деятели. Т. 1/ Шершеневич Г.Ф., проф. Моск. ун-та. – 4-е изд. – С.-Пб.: Бр. Башмаковы, 1908. – 520 с.

---

<sup>1</sup> Абрамова Е.Н. Ипотечный сертификат участия // Хозяйство и право.- 2008.- № 4.- С. 66 – 68.

**Рахимов И.И.**

### **Фишурда**

#### **Вомбаргҳо ҳамчун яке аз намудҳои қоғазҳои қиматнок**

Дар мақола масъалаҳои баҳсталаби назарияи қоғазҳои қиматнок таҳлил карда шудааст: муайян, арзиши иқтисодии вомбаргҳо ва мавқеи он дар системаи қоғазҳои қиматнок. Дар асоси таҳлил нишонаҳои маҳдудкунандаи вомбарг аз дигар қоғазҳои қиматнок муайян карда шуда, функсияҳои он дар муомилоти молӣ муайян карда шуданд ва тавсифи муаллифии қоғазҳои қиматнок ва вомбаргҳо пешниҳод карда шуд.

**Рахимов И.И.**

### **Аннотация**

#### **Облигации как один из видов ценных бумаг**

В статье анализируются дискуссионные вопросы теории ценных бумаг: дефиниция, экономическое значение облигации и ее место в системе ценных бумаг. На основе анализа выявлены признаки, отграничивающие облигацию от иных ценных бумаг, сформулированы ее функции в гражданском обороте, предложено авторское определение облигации и эмиссионных ценных бумаг.

**Rahimov I.I.**

### **The summary**

#### **Bonds as one of types valuable papers**

The article deals with debatable issues related to securities, namely, definition, economic meaning of bond certificates and their place in the system of securities. Certain distinctive features of bond certificates and their functions in civil turnover are suggested. The author also formulates her own definition of a bond certificate and of issue securities.

**Азизов Ф.Х.\***

### **СПЕЦИФИКА И СПОСОБЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ НАТУРАЛЬНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ**

**Калидвожаҳо:** уҳдадорихоӣи натуралӣ, хусусиятҳо ва роҳҳо дар амали намудани уҳдадорихоӣи натуралӣ, аломатҳои уҳдадорихоӣи натуралӣ.

**Ключевые слова:** натуральное обязательство, подходы в определении понятия натуральных обязательств, признаки натуральных обязательств.

**Keywords:** natural obligation, approaches to defining the concept of natural obligations, signs of natural obligations.

---

\*Преподаватель кафедры предпринимательского права юридического факультета РТСУ.  
Тел.: (+992)987-24-18-19, email: f.azizov@hotmail.com

Считается, что целью обязательства является его исполнение<sup>1</sup>. Надлежащее исполнение обязательства является основанием для прекращения обязательства<sup>2</sup>.

Натуральное обязательство, в отличие от обязательства в понимании, которое дает ГК, имеет некоторые особенности, которые в свою очередь составляют содержание натурального обязательства. Для определения и формулирования данных особенностей, необходимо решить некоторые правовые проблемы, которые будут рассмотрены ниже.

Первая проблема состоит в том, что природа натуральных обязательств заключается в добровольности их исполнения. В законодательстве некоторых зарубежных стран закреплено правило, которое предусматривает, что исполнение натурального обязательства должно быть добровольным. Например, ст. 1235 ГК Франции предусматривает, что добровольно исполненное по натуральным обязательствам - не может быть истребовано обратно<sup>3</sup>. Французские цивилисты придерживаются теории "моральных обязательств", то есть указывают, что натуральное обязательство может быть исполнено исключительно по воле должника<sup>4</sup>. Также, данный принцип нашел отражение в законодательстве ряда зарубежных стран (ст. 1761 ГК Луизианы, ст. 1554 ГК Квебека и ст. 1235 ГК Доминиканской Республики).

ГК ниже указанных стран указывают, что добровольно исполненное натуральное обязательство не может быть истребовано обратно, если исполнение было произведено лицом, которое свободно распоряжается своим имуществом: ГК Уругвая, Сальвадора, Эквадора, Аргентины, Колумбии, Чили, Никарагуа и Гондураса. Добровольность исполнения натурального обязательства также закреплена в ГК Португалии, Италии и Венесуэлы.

В Швейцарии законодательством разграничиваются две схожие, но все-таки разные обязательства: оплата несуществующего долга; исполнение морального обязательства и обязательства по которому истек срок исковой давности, которые и признаются натуральными обязательствами.

В случае первого обязательства, имеется условие, что оно должно быть исполнено добровольно. А в отношении второго обязательства такого условия нет. У законодателя поддержку находит принцип добровольного исполнения обязательства.

<sup>1</sup>Саватье Р. Теория обязательства. Юридический и экономический очерк./ Перевод с французского. – М. : Прогресс, 1972. – С. 419, Синайский В. И. Русское гражданское право. – М., 2002. – С. 350.

<sup>2</sup>Кретчмар П. Исполнение. Часть 1. Исторические и догматические основы (часть 2) // Вестник гражданского права. 2011. № 6. – С. 213.

<sup>3</sup>Савиньи Ф. К. Обязательственное право./ Перевод с немецкого. – М.: Тип. А.В. Кудрявцевой, 1876. – С. 91.

<sup>4</sup>Голевинский В. И. О происхождении и делении обязательств. – Варшава: Тип. О. Бергера, 1872. – С. 171-172.

В действующем ГК Нидерландов не содержится прямого указания на то, что натуральное обязательство должно быть исполнено добровольно. В ранее действующем ГК Нидерландов 1838 г. было правило, которое устанавливало, что истребование добровольно исполненного недопустимо. Законодатель в Нидерландах продолжает придерживаться старого подхода, который сформировался еще в ГК 1838 г.

В доктрине гражданского права Германии больше поддержки находит мнение, что натуральное обязательство должно быть исполнено добровольно. Данная точка зрения было законодательно закреплено в отношении натуральных обязательств, которые возникли по истечению срока исковой давности (§§ 214, 813 ГГУ), также она получила поддержку в доктрине гражданского права и судебной практике.

Если проанализировать работы ученых в римском частном праве относительно натуральных обязательств можно понять, что в определении природы натуральных обязательств правоведы не пришли к единому знаменателю.

В юридической доктрине российского законодательства основная масса авторов придерживается мнения, что натуральные обязательства должны быть исполнены добровольно<sup>1</sup>.

К. Н. Анненков отмечал, что натуральное обязательство, исполнение которого было произведено добровольно «не может быть признаваемо подлежащим обратному ... востребованию»<sup>2</sup>, также он особо отмечал, что натуральные обязательства могут иметь силу, только если должник изъявит свою волю.

Относительно авторов современников, в частности Е.А. Суханов указывает, что натуральные обязательства по природе своей должны быть исполнены должниками добровольно, также такое обогащение нельзя считать неосновательным. Другой автор А.В. Мертвищев придерживается мнения, что кредитор лишен правовых механизмов принуждения к должнику, для реализации своего права<sup>3</sup>.

Мы считаем, что натуральное обязательство по природе своей очередь предусматривает непосредственно добровольное исполнение должником обязательств. Какие цели преследует должник действуя таким образом? Предполагаем, что первостепенной причиной является соблюдение основных принципов гражданского права, в частности при исполнении натурального обязательства наиболее ярко проявляет себя принцип добросовестности, который был выработан в доктрине романо-германской системы права

<sup>1</sup> Агарков М. М. Обязательство по советскому гражданскому праву. – М.: Юриздат, 1940. – С. 56. Новицкий И. Б. Римское право. – М.: ТЕИС, 2002. – С. 77-83.

<sup>2</sup> Анненков К. Н. Система русского гражданского права. Т. III.- Права обязательственные. – СПб: Тип. М.М.Стасюлевича, 1898. – С. 18-20.

<sup>3</sup> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. II: Обязательственное право / отв. ред. Е.А.Суханов. – 2-е изд., стереотип. – М.: Статут, 2011. – С. 1066-1067.

довольно давно<sup>1</sup>. В законодательстве зарубежных стран принцип добросовестности нашел свое отражение только в отношении исполнения обязательств, в частности из договоров, но в науке и доктрине зарубежных стран данный принцип имеет более широкое значение.

Принцип добросовестности устанавливает, что субъекты гражданского права действуют «по доброй совести». И. Б. Новицкий, указывал, что определение добросовестности не является новеллой науки и доктрины современного гражданского права, а является естественным развитием *bona fides*<sup>2</sup>. Определение понятия добросовестности не только затруднено, но также и не имеет особого смысла<sup>3</sup>, какое определение не было бы дано, оно не будет определено верным и не будет иметь недостатков. Это в большей степени связано с тем, что такова природа определяемого понятия.

Отметив, что принцип добросовестности имеет первостепенное значение, мы, не указываем, что отходим от обязательственно-правового подхода и высказываем поддержку теории моральных обязательств. Принцип добросовестности, устанавливая нравственную составляющую, после законодательного закрепления становится приобретает правовой характер<sup>4</sup>. Взаимосвязь права и морали нельзя отрицать, но и нельзя ставить ее в Абсолют.

Нельзя отрицать, что при исполнении натурального обязательства должником могут двигать различные мотивы, но нельзя недооценивать влияние, на его решения, принципа добросовестности, так как он является основополагающим.

В исполнении натурального обязательства нельзя считать, что кредитор должен надеяться только на совесть должника. У кредитора могут быть и другие механизмы, которые могут побудить должника исполнить обязательство<sup>5</sup>. Также, как мы уже отмечали выше, в некоторых случаях кредитор имеет право на односторонние действия, если они отвечают соответствующим условиям.

В науке гражданского права указывается, что исполнение любого гражданского обязательства – это волевая деятельность сторон данных правоотношений. А принудительное исполнение обязательства – это неисполнение в понимании науки и доктрины гражданского права, а одна из мер защиты. Данное понимание обязательственных правоотношений сходна с позицией дореволюционных цивилистов, которые утверждали, что обязатель-

<sup>1</sup> Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. – М.: Статут, 2000. – С. 213-232.

<sup>2</sup> Новицкий И. Б. Римское право. – М.: ТЕИС, 2002. – С. 124-126.

<sup>3</sup> Богданова Е. Е. Добросовестность и право на защиту в договорных отношениях: монография. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2010. – С. 6-29.

<sup>4</sup> Яковлев В. Ф. Избранные труды. Т. 2: Гражданское право: история и современность. Кн. 1. – М.: Статут, 2012. – С. 8-25.

<sup>5</sup> Божко М. П. Правовое регулирование натуральных обязательств по гражданскому законодательству России: Учебное пособие. – М.: Научные технологии, 2012. – С. 43-48.

ственные правоотношения построены на доверии кредитора к должнику<sup>1</sup>. Принуждение как мера защиты, получила развитие в трудах цивилистов советского периода, именно они разработали принудительные меры и внедрили его как составную часть обязательства.

Мы считаем, что необходимо различать принуждение в узком и широком смысле: в узком смысле речь идет о судебном принуждении при исполнении обязательства; в широком смысле – о ряде правовых механизмов, с помощью которых должника можно принудить к исполнению обязательства. Принуждение в узком смысле, в науке и доктрине признается, что реализуется путем предъявления в суд требования о принуждении к исполнению в натуре. Существуют также косвенные механизмы, они характеризуются применением «длящихся санкций»<sup>2</sup>. Учитывая, что в натуральных обязательствах, требование кредитора лишено судебной защиты, косвенные механизмы для кредитора в натуральном обязательстве являются недоступными.

У натуральных обязательств имеется проблема также с надлежащим исполнением. Насколько, мы знаем, надлежащее исполнение обязательства означает, что обязательство было исполнено с требованиями самого обязательства, закона и иных нормативных правовых актов. В случае ненадлежащего исполнения, обязательство продолжает действовать или прекращается в определенной части, это влечет за собой наступление ответственности. В российском праве принцип надлежащего исполнения имеет ключевое значение, покрывая остальные принципы исполнения обязательств.

Если признавать лишь добровольное исполнение натурального обязательства, приравнивая его к непринудительному обязательству, то следует констатировать, что надлежащее исполнение такого обязательства будет определяться главным образом не его условиями, а добровольно предоставленным исполнением. Однако должник может исполнить обязательство полностью либо частично. Получается, что: либо любое исполнение, которое должник сочтет достаточным (даже частичное), должно признаваться надлежащим исполнением, влекущим прекращение натурального обязательства; либо только исполнение в полном объеме должно признаваться надлежащим и влекущим прекращение обязательства, при частичном исполнении обязательство следует считать прекратившимся лишь в части, а в другой части – существующим вплоть до полного исполнения должником.

Зарубежным правопорядкам известны оба указанных варианта. Первого варианта придерживается французская доктрина, о чем писал еще В.И. Голевинский, обращая внимание при этом на возникающую в этой связи проблему: «Если должник добровольно уплачивает половину долга ..., то

<sup>1</sup> Синайский В. И. Указ. соч.– С. 293-295.

<sup>2</sup> Карапетов А. Г. Иск о присуждении к исполнению обязательства в натуре. – М.: Статут, 2003. – С. 53-54.

следует полагать, что ... должник принял на себя обязательство только за половину долга. ... Это не лишает должника возможности уклониться от не последовавшей добровольно уплаты другой части долга»<sup>1</sup>.

Второй вариант получил законодательное закрепление в гражданских кодексах ряда зарубежных стран. Так, в ГК Аргентины (ст. 517), Уругвая (ст. 1444) и Никарагуа (ст. 1843) содержится правило, что в силу частичного исполнения натуральное обязательство не приобретает характер гражданского обязательства, а кредитор не может требовать исполнения оставшейся части.

На наш взгляд, однако, ни один из вариантов в чистом виде нельзя признать приемлемым. В первом варианте фактически имеет место одностороннее изменение обязательства (ст. 310 ГК РФ), выдаваемое при этом за надлежащее исполнение. Что же касается права кредитора отказаться от принятия исполнения по частям (ст. 311 ГК РФ), то с практической точки зрения следует заметить, что в действительности кредитор откажется от принятия части долга не всегда. Получается, что кредитор вынужден либо принять частичное исполнение и довольствоваться им, либо отказаться от него рискуя остаться ни с чем. Во втором варианте ситуация и вовсе может быть доведена до абсурда, поскольку в таком случае натуральное обязательство может существовать бесконечно долго до тех пор, пока не будет добровольно исполнено. Очевидно, концепция исключительно добровольного исполнения сталкивается с трудноразрешимым вопросом. Полагаем, что действия кредитора, побуждающие должника к исполнению натурального обязательства в полном объеме (т.е. использование механизмов принуждения в широком смысле), могут сыграть не последнюю роль в этом отношении.

#### Литература:

1. Агарков М. М. Обязательство по советскому гражданскому праву. – М.: Юриздат, 1940. – 192 с.
2. Анненков К. Н. Система русского гражданского права. Том III. Права обязательственные. – СПб: Тип. М.М.Стасюлевича, 1898. – 478 с.
3. Богданова Е. Е. Добросовестность и право на защиту в договорных отношениях: Монография. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2010. – 159 с.
4. Божко М. П. Правовое регулирование натуральных обязательств по гражданскому законодательству России: Учебное пособие. – М.: Научные технологии, 2012. – 132 с.
5. Гамбаров Ю. С. Курс гражданского права. Т. 1.- Часть общая. – СПб: Тип. М. М. Стасюлевича, 1911. – 780 с.
6. Голевинский В. И. О происхождении и делении обязательств. – Варшава: Тип. О. Бергера, 1872. – 302 с.
7. Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. – М.: Статут,

<sup>1</sup> Голевинский В. И. Указ. соч. – С. 172-173.

2000. – 411 с.

8. Емельянов В. И. Разумность, добросовестность, незлоупотребление гражданскими правами. – М.: Лекс-книга, 2002. – 160 с

9. Карапетов А. Г. Иск о присуждении к исполнению обязательства в натуре. – М.: Статут, 2003. – 190 с.

10. Кретчмар П. Исполнение. Часть 1. Исторические и догматические основы (часть 2) // Вестник гражданского права.- 2011.- № 6.- С. 211–243.

11. Мейер Д. И. Русское гражданское право. – М.: Статут, 2000. – 831 с.

12. Мертвищев А. В. Натуральные обязательства в российском гражданском праве: дис... канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2012. – 205 с.

13. Новицкий И. Б. Римское право. – М.: ТЕИС, 2002. – 310 с.

14. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. - Т. II: Обязательственное право // отв. ред. Е.А.Суханов. – 2-е изд., стереотип. – М.: Статут, 2011. – 1208 с.

15. Саватье Р. Теория обязательства. Юридический и экономический очерк: Перевод с французского. – М.: Прогресс, 1972. – 440 с.

16. Савиньи Ф. К. Обязательственное право./ Перевод с немецкого. – М.: Тип. А.В. Кудрявцевой, 1876. – 620 с.

17. Синайский В. И. Русское гражданское право. – М., 2002. – 638 с.

18. Терещенко Т. А. Понятие исковой давности: дис... канд. юрид. наук: 12.00.03. – М., 2006. – 206 с.

19. Яковлев В. Ф. Избранные труды. Т. 2: Гражданское право: история и современность. Кн. 1. – М.: Статут, 2012. – 976 с.

**Азизов Ф.Х.**

#### **Фишурда**

#### **Хусусият ва тарзҳои бавучудоварии ухдадорихои натуралӣ**

Дар мақола, хусусиятҳо ва тарзҳои бавучудоварии ухдадорихои натуралӣ таҳлил карда мешавад. Ҳамчунин, таҳлили ҳуқуқи-муқоисавӣ кардани мафҳуми ухдадорихои натуралӣ дар қонунгузории граждании кишварҳои хориҷӣ гузаронида шудааст.

**Азизов Ф.Х.**

#### **Аннотация**

#### **Специфика и способы осуществления натуральных обязательств**

В данной статье рассмотрены вопросы специфики и способов осуществления натуральных обязательств. В том числе, проведен сравнительно-правовой анализ законодательства зарубежных стран в сфере осуществления натуральных обязательств.

Azizov F.H.

**The summary**

**Specificity and ways of implementation of natural obligations**

This article discusses the main approaches applied to the definition of the concept of in-kind obligations of foreign countries. Also conducts a comparative legal analysis of the civil legislation of foreign countries in determining and fixing in-kind obligations at the legislative level.

Азиз Х. М.\*

**ПРАВО НА ИМЯ: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА**

**Калидвожаҳо:** ҳуқуқ ба ном, ном, насаб, номи падар, уҳдадориҳо, тартиби додани ном, насаб, тартиби иваз кардани ном, насаб, ақаллияти миллий

**Ключевые слова:** право на имя, имя, фамилия, отчество, обязательство, порядок присвоение имя, отчество, порядок перемены имя, фамилии, национальное меньшинство

**Keywords:** right to name, first name, last name, patronymic, obligation, order assignment name, patronymic, order of changing name, surname, national minority

Человек в течение своей жизни вступает в самые разные правовые отношения, обязательными элементами которого являются субъект, объект, права и обязанности. Будучи субъектом этих отношений, человек, приобретает соответствующие права и обязанностей. Вопрос заключается в том, что физическое лицо, вступая в качестве субъекта правовых отношений, каким образом приобретает соответствующие права и обязанности.

Безусловно, можно сказать, что наличие правоспособности и дееспособности не являются исключительными элементами приобретения прав и обязанностей, так как, по смыслу ст. 20 ГК РФ, в таких случаях потребуются индивидуализация участников правовых отношений. Поэтому, вполне логично отмечает Д. Языкбаева, что «участвующий субъект гражданских правоотношений должен быть персонифицирован как личность. Безусловным элементом такой персонификации для физических лиц является имя гражданина. Без имени невозможно быть участником общественных отношений. На сегодняшний день имя является единственным условным способом обозначения человека»<sup>1</sup>.

\*Аспирантка заочного обучения по Отделу частного права Института философии, политологии и права им. А. Баховадинова НАНТ.

<sup>1</sup> Языкбаева Д.З. Имя гражданина как средство индивидуализации // Эволюция Российского права.// Матер. XVII межд. научной конф. молодых ученых и студентов.- Уральский государственный юридический университет.- 2019.- С. 316.

Н. Дювернуа ещё в свое время, исследуя вопрос, имя человека, отметил, что «господствующий тип конкретного гражданского правоотношения в современном быту есть именной... Явления безыменного обмена, при помощи предъявительских бумаг, билетов, марок, если и исключают именовую известность соучастников, то только до той минуты, пока операция совершается, бесспорно. При первой потребности в содействии суда необходимость именной известности сторон, их местожительства выступает в этих безыменных операциях тотчас же на первый план, как и в именных сделках и правоотношениях»<sup>1</sup>.

Справедливо отмечает И. Покровский, что имя «является обозначением личности, отличает человека от других и связывает с собой всю совокупность представлений о внешних и внутренних качествах его носителя»<sup>2</sup>. Аналогичная позиция также придерживается отечественными учёными. Они, определяя право на имя как неотъемлемый часть правоспособности гражданина, полагают, что имя является средством индивидуализации гражданина, позволяющим выделить конкретную личность<sup>3</sup>.

Согласно ст. 20 ГК РТ имя человека не ограничивается исключительно его именем. Оно, также включает фамилию человека и отчества. Когда это непосредственным образом предусмотрено в нормативно-правовых актах, физическое лицо также может приобрести соответствующие права и обязанности путем использования псевдонима (вымышленное имя). Так, согласно ст. 15 Закона РТ «Об авторском праве и смежных правах», автор имеет право использовать или разрешить использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, т.е. анонимно (право на имя).

Порядок присвоения имя определяется СК РТ и Законом РТ «О государственной регистрации актов гражданского состояния»<sup>4</sup>. Так, согласно ст. 58 СК РТ, ребенок имеет право на фамилию, имя и отчество, порядок присвоения и записи которого осуществляется в соответствии с законодательством. А ст. 20 Закона РТ «О государственной регистрации актов гражданского состояния» гласит, что фамилия, имя и отчество должно обосновываться историческими ценностями и таджикскими национальными культурами. Такой порядок присвоения имени вполне оправдано, так как:

Во-первых, законодательства возлагая это права на родителей, рассчитывал на их благоразумие. Но, как показала практика, они не всегда относились к своим правам добросовестно, желая дать ребенку имена, связанные с

<sup>1</sup> Дювернуа Н.Л. Чтения по гражданскому праву. - СПб: Типография М.М. Стасюлевича, 1902. - С. 104.

<sup>2</sup> Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. - М.: Статут, 1998. - С. 123.

<sup>3</sup> Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Таджикистан. Части первой (постатейный) / Х.Т. Насиров, Л.А. Рахманова и др. - Душанбе, 2004. - С. 51.

<sup>4</sup> Закон РТ «О государственной регистрации актов гражданского состояния». От 29.04. 2006 г. // Ахбори Маджлиси Оли РТ.- 2006. - №4. - ст. 201.

различными предметами и способствующих к раскольничеству среди людей путем добавления различных суффиксов как «худжа», «шайх», «вали», «мулло», «амир», «охун» и др.

Во-вторых, практика свидетельствует о том, что некоторые граждане, мотивируя своё решение с преклонением перед обаянием личности отдельных лиц, собираются присвоить себе имя этих людей. Так, гражданка Украины Елена Солод в знак уважения к личности террориста №1 Усамы бен Ладен, изменила своего имени на Усама бен Ладен. ЗАГС не найдя повода для отказа, был вынужден удовлетворить просьбу гражданки<sup>1</sup>. Такие жизненные моменты принуждают нас к тому, что с целью ограждения интересов отдельных категорий лиц, прежде всего детей от злоупотребления правами со стороны родителей, предпринят всякие необходимые меры для их защиты на законодательном уровне.

Следует отметить, что когда речь идет о порядке присвоения имени к гражданам - национальным меньшинствам РТ, то оно определяется в порядке установленном ч. 11 ст. 20 Закона РТ «О государственной регистрации актов гражданского состояния». Имя граждан - национальных меньшинств РТ согласно этим правилам, основывается к их национальным традициям.

Данная норма, хотя гарантирует право граждан - национальных меньшинств РТ на имя согласно их национальным традициям, в законе четко не предписано на кого лежит бремя доказывания правильности имени, которое должно присвоиться к ребенку национального меньшинства. Хотя законом предусмотрено, что порядок написания фамилии, имени и отчества граждан - национальных меньшинств РТ осуществляется в соответствии с правилами орфографии соответствующего языка, этими орфографиями не обладают все работники секторов ЗАГСа.

Другим моментом, которое связано с порядком присвоения имени к гражданам - национальным меньшинствам РТ, заключается в том, что закон четко не отвечает на того, что распространяются ли нормы ч. 1-10 ст. 20 Закона РТ «О государственной регистрации актов гражданского состояния» к гражданам - национальным меньшинствам. Так, некоторые национальные меньшинства, которые проживают на территории РТ, например, узбеки, киргизы, по своим национальным традициям очень близки с таджиками. И их национальная традиция позволяет добавления таких суффиксов как «мулло», «халифа», «тура», «ходжа», «худжа», «шайх», «вали», «охун», «амир», «суфи» к их именам. В этих случаях допустимо ли государственная регистрация имени граждан - национальных меньшинств РТ с добавлением этих суффиксов закон четкого ответа не дает. Такую ситуацию может подробно описать точка зрения О. Ильина. Она вполне логично отмечает, что

---

<sup>1</sup> Михайлова И.А. Имя гражданина: понятие, значение, правовая природа // Гражданское право.- 2006.-№2 [электронный ресурс]. URL: <https://center-bereg.ru/d1336.html> (дата обращения: 05.05.2020 г.)

«не менее интересным с позиции практической значимости представляется вопрос о пределах фантазии заявителя и основаниях для отказа органом ЗАГСа в регистрации перемены имени. В частности, может ли орган ЗАГСа отказать в удовлетворении заявления о перемене собственно имени гражданина при таком варианте: имя от рождения - «Иван», новый вариант собственно имени - «Царь Иван Васильевич»<sup>1</sup>.

Логично, что «в качестве имени может быть использовано любое слово. В большинстве своем структура имени издревле отражает сложившиеся национальные традиции народа, обычаи, связь со своим отцом и конкретной семье»<sup>2</sup>. Закон РТ «О государственной регистрации актов гражданского состояния» исходя из этого, при регулировании порядка формирования фамилии лица, установил диспозитивную норму. Согласно этой норме, фамилия лица, согласно таджикским национальным традициям, может образовываться от имени отца, отчества отца или от корня его фамилии с суффиксами, образующими фамилии -и, -зод, -зода, -он, -ён, -иён, -ёр, -ниё, -фар. Фамилия лица также может образовываться от имени отца или от корня фамилии отца или матери без добавления суффиксов, образующих фамилии (ч. 4, ст. 20).

Данная норма дает право гражданам, без каких либо ограничений, изменить свою фамилию, имени и отчества. Анализ практики таких перемен свидетельствует о том, что большинство граждан, таким образом, хотят избежать от определенных гражданско-правовых обязательств, хотя законодательством бремя неблагоприятных последствий перемены фамилии, имени и отчества возложено на самих граждан. С учетом того, что Закон РТ «О государственной регистрации актов гражданского состояния» не ограничивает перемену, на практике сложилась такая ситуация согласно которого сектора ЗАГСа регистрируют перемену фамилии, имени и отчество не более трех раз.

Если такая практика с одной стороны, защищает права и интересы кредиторов, то с другой стороны, может привести к ущемлению прав граждан, так как, законодательством конкретно не указано количество перемены фамилии, имени и отчества. Поэтому предлагается для уточнения вопроса и защиты прав и интересов кредиторов, конкретизировать количество перемены путем внесения изменений в Закон РТ «О государственной регистрации актов гражданского состояния».

<sup>1</sup> Ильина О.Ю. Теоретические и практические проблемы государственной регистрации органами записи актов гражданского состояния перемена имени гражданина // Власть закона.- 2014.- №4 (20). - С. 26.

<sup>2</sup> Языкбаева Д.З. Указ. раб. – С. 316.

### Литература:

1. Дювернуа Н.Л. Чтения по гражданскому праву. - СПб: Типография М.М. Стасюлевича, 1902.
2. Ильина О. Ю. Теоретические и практические проблемы государственной регистрации органами записи актов гражданского состояния перемена имени гражданина // Власть закона. 2014. №4 (20).
3. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Таджикистан. Части первой (постатейный) / Х.Т. Насиров, Л.А. Рахманова и др. - Душанбе, 2004.
4. Михайлова И.А. Имя гражданина: понятие, значение, правовая природа // Гражданское право. 2006. №2 [электронный ресурс]. URL: <https://center-bereg.ru/d1336.html> (дата обращения: 05.05.2020 г.)
5. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. – М.: Статут, 1998.
6. Языкбаева Д.З. Имя гражданина как средство индивидуализации // Эволюция Российского права.// Матер. XVII межд. научной конф. молодых ученых и студентов. Уральский государственный юридический университет.- 2019.

Азиз Х.М.

### Фишурда

#### Ҳуқуқ ба ном: назария ва амалия

Дар мақола назария ва амалияи тартиби додани ном, насаб ва номи падар, инчунин тартиби иваз кардани ном, насаб ва номи падар тибқи Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи бақайдгирии давлатии асноди ҳолати шахрвандӣ» ва баъзе муаммоҳои он мавриди таҳлил ва баррасӣ қарор дода шудааст.

Дар доираи мақола зарурияти ҷой доштани баъзе маҳдудиятҳо, аз ҷумла ба анъанаҳои миллӣ асос ёфтани ном, муқаррар кардани баъзе маҳдудиятҳо дар манзари ҳуқуқ ва уҳдадорихои падар ва модар асоснок карда шудааст. Инчунин, баъзе ҷанбаҳои тартиби додани ном, насаб ва номи падар ба намояндагони ақаллиятҳои миллӣ дахл гардида, зарурияти такмил дода шудани қонунгузорӣ дар ин самт таъкид гардидааст.

Азиз Х.М.

### Аннотация

#### Право на имя: теория и практика

В статье анализировано теория и практика порядка присвоения имя, фамилии и отчество, а также порядок перемены имени, фамилии и отчество и некоторые его проблемы согласно Закона Республики Таджикистан «О государственной регистрации актов гражданского состояния».

В рамках данной статьи обосновано существования некоторых ограничений установленное законодательством, в том числе присвоение имя согласно национальным традициям, установление некоторых ограничений на свете прав и обязательств родителей. А также отмечено некоторые аспекты

присвоения имя, фамилии и отчество национальным меньшинствам и необходимость совершенствования законодательства.

**Aziz H.M.**

### **The summary**

#### **Right to name: theory and practice**

The article analyzes the theory and practice of the procedure for assigning a name, surname and patronymic, as well as the procedure for changing the name, surname and patronymic and some of its problems according to the Law of the Republic of Tajikistan «On state registration of acts of civil status».

Within the framework of this article, the existence of certain restrictions established by law is justified, including the assignment of a name in accordance with national traditions, the establishment of certain restrictions in the light of the rights and obligations of parents. It also noted some aspects of assigning a name, surname and patronymic to national minorities and the need to improve legislation.

**Қурбонализода Н.Ш.\***

### **БАЪЗЕ МАСЪАЛАҲОИ ҚОБИЛИЯТИ ҲУҚУҚДОРИИ НОБОЛИҒОН**

**Калидвожаҳо:** қобилияти ҳуқуқдорӣ, қобилияти субъективӣ, ноболиғон, кӯдак, манфиатҳои кӯдак, чанин, таваллуд, қобилияти ҳуқуқдории умумӣ, ворис, мерос.

**Ключевые слова:** правоспособность, правосубъектность, несовершеннолетние, ребенок, интересы ребенка, плод, рождение, общая правоспособность, наследник, наследство.

**Keywords:** legal capacity, legal personality, minors, child, interests of the child, fetus, birth, general legal capacity, heir, inheritance.

Яке аз унсурҳои муҳими қобилияти субъективӣ ин қобилияти ҳуқуқдорӣ мебошад, ки аз ҳуди мавҷудияти инсон ҷудонашаванда буда, аз вазъи саломатӣ, сину сол ва дигар хусусиятҳои, ки инсон метавонад мустақилона бо амалҳои худ онро амалӣ намояд вобастагӣ дорад. Чунин мулоҳиза аз меъёрҳои вобаста ба қобилияти ҳуқуқдорӣ алоқаманд буда бармеояд, ки бавучудоии қобилияти ҳуқуқдориро дар лаҳзаи таваллуди инсон муқаррар менамоянд.

---

\* Мудири шӯъбаи ҳуқуқӣ Дастгоҳи Маҷлиси Миллии Маҷлиси Олии ҶТ, дотсенти кафедраи ҳуқуқи граждании факултети ҳуқуқшиносии ДМТ, номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ.

Вобаста ба муайян намудани лаҳзаи бавучудоии қобилияти ҳуқуқдорӣ нуктаҳои назари гуногун ҷой доранд. Баъзе олимони ҷунин мешуморанд, ки қобилияти ҳуқуқдорӣ дар баъзе ҳолатҳо метавонад ҳанӯз то таваллуди инсон бавучуд ояд. Мавқеи асосноке мавҷуд мебошад, ки тибқи он унсурҳои қобилияти ҳуқуқдорӣ на дар лаҳзаи таваллуди инсон, балки баъдтар, бо ба сину соли муайян расидани ӯ ва ба дастовариҳои қобилияти амалкунӣ ба вучуд меоянд<sup>1</sup>. Ва билохира, тибқи нуктаи назари сеюм лаҳзаи бавучудоии қобилияти ҳуқуқдорӣ дар доираи қонунгузорӣ муайян карда мешавад. Ҳар яке аз назарияҳои ишорашуда, аз нуктаи назари асоснокии илмӣ ва аҳамиятнокии он дар механизми ҷимояи ҳуқуқ ва манфиатҳои ноболиғон баррасӣ карда мешавад.

Қонунгузориҳои граждани институтҳои ҳифзи ҳуқуқ ва манфиатҳои кӯдаки ҳанӯз таваллуднашударо мустаҳкам менамояд. Ин институт ҳанӯз ба ҳуқуқи римӣ маълум ва дар кодексҳои давлатҳои хориҷӣ инъикос ёфта буд.

Ҷи тавре Я.Р. Веберс қайд менамояд, бавучудоии инсон ҳамчун субъекти ҳуқуқи граждани ва мутаносибан қобилияти ҳуқуқдории он аз лаҳзаи таваллуд, воқеияти (факти) инкишофи ҷаниниро аз лаҳзаи дар батни модар будан то таваллуд истисно наменамояд<sup>2</sup>. Г.Ф. Шершеневич бавучудоии қобилияти ҳуқуқдории инсонро аз лаҳзаи мавҷудияти он муайян намуда, саволеро ба миён мегузорад, ки «оё ин лаҳзаро метавон ба лаҳзаи ҷанини мансуб донист ё ба лаҳзаи таваллуди инсон?» ва ба саволи гузошташуда ҷавоб дода, менависад: «баъзе муқаррароти қонунгузориҳои мо имкони тахмин карданро медиҳад, ки он қобилияти ҳуқуқдориро бо лаҳзаи ҷанини алоқаманд мекунад. Ҳаёти ҷанин ҳам бо қонуни ҷиноятӣ ва ҳам бо қонунгузориҳои граждани ҳифз карда мешавад. Масалан, мутобиқи м. 123 КҶ ҚТ исқоти ҳамл манъ карда шудааст, чунки он ғайриқонунӣ маҳсуб меёбад. Сабабаш дар он аст, ки баъд аз 4 моҳа будани ҷанин аллақай тифли дар батни модарбуда ҳуқуқ ба ҳаёт пайдо мекунад ва дар сурати анҷом додани исқоти ҳамл он аз ҳаёт маҳрум мегардад. Мутобиқи м. 1183 КГ ҚТ бошад, ҳангоми мавҷуд будани ҳамл, вале ҳанӯз таваллуд нашудани ворис тақсими амвол танҳо баъди таваллуди ҷунин ворис сурат мегирад. Бо вучуди ин, бояд эътироф намуд, ки қонунгузориҳои граждани мо қобилияти ҳуқуқдориро аз лаҳзаи таваллуди кӯдак эътироф мекунад. Ба муносибатҳои ҳуқуқӣ на ҷанин, балки кӯдаки таваллудшуда таъсир мерасонад, зимнан ин таъсир ба он лаҳзае мансуб мебошад, вақте ки ӯ (кӯдак) ҳанӯз ҷанин ба ҳисоб мерафт. Таваллуд ба он андоза шартӣ зарурии қобилияти ҳуқуқдориро ташкил медиҳад, ки ба дунё омадани кӯдаки мурда аз аҳамияти ҳуқуқӣ маҳрум

<sup>1</sup> Вавилин Е. В. Понятие и механизм осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей // Журнал Российского права.- 2004.- № 5.- С. 42.

<sup>2</sup> Веберс Я.Р. Правосубъектность граждан в советском гражданском и семейном праве. Рига, 1976.- С. 105

буда, чанин ҳамчун гӯё ҳеҷ вақт мавҷуднабуда баррасӣ карда мешавад. Агар кӯдак зинда таваллуд шуда бошад, пас он қобилияти ҳуқуқдориро соҳиб гаштааст, гарчанде пас аз ин дере нагузашта вафот карда бошад. Ин ҳолат дар ҳуқуқ ба мерос аҳамияти калон дорад. Қонунгузории мо ба монанди қонунгузории фаронса талаб намекунад, ки кӯдак на танҳо зинда, балки инчунин барои зиндагӣ солиму тавоно таваллуд шавад»<sup>1</sup>.

Ба андешаи Я. Р. Веберс ба он нигоҳ накарда, ки кӯдаки дар батни модарбуда субъекти эҳтимолии ҳуқуқ дар оянда ба ҳисоб меравад, ки маҳз дар робита ба ин зарурати нигоҳ доштани ҳуқуқҳои алоҳидаи он барои ҳолати таваллуди он ба вучуд меояд, ба ҳар ҳол, ба сифати дорандаи қобилияти ҳуқуқдорӣ ва ҳуқуқҳои субъективӣ ҳанӯз то таваллуд баррасӣ намудани он ғайривоқеъ мебошад. Қобилияти ҳуқуқдорӣ ва ҳуқуқҳои мушаххаси субъективӣ танҳо дар субъекти воқеан мустақилона мавҷудбуда ба вучуд омада метавонад»<sup>2</sup>. Тавре С. Н. Братус қайд менамояд, чанин субъекти ҳуқуқ намебошад. Қонун танҳо ҳуқуқҳои субъекти эҳтимолии ояндаро ҳифз менамояд<sup>3</sup>.

Ҳамзамон, Я. Р. Веберс чунин таъмини ҳуқуқҳои субъекти ояндаро ба сифати институти махсуси ҳифзнамоӣ баррасӣ намуда, бавучудоии қобилияти ҳуқуқдориро дар кӯдаки дар батни модарбуда, вале ҳанӯз таваллуднашуда эътироф наменамояд. Ба андешаи мутафаккир, ҳуқуқҳои барои субъекти ояндаи ҳуқуқ то таваллуди ӯ ҳифзшаванда, ҳанӯз ҳамчун ҳуқуқҳои субъективӣ ба миён наомадаанд. «Қонунгузорӣ танҳо ҳуқуқҳои субъекти ояндаро дар сурати зинда таваллуд шудани он, дар робита ба факти ҳуқуқи то таваллуди он ҷойдошта кафолат медиҳад (кушодашавии мерос, расонидани зарар ва ғ.). Ҳифзи ҳуқуқ ва манфиатҳои субъекти ояндаи ҳуқуқ, ки қонун пешбинӣ намудааст, амалан усули махсуси техникӣ-ҳуқуқи қайд ё нигоҳдории ҳуқуқҳои субъективӣ эҳтимоли барои ҳолате мебошад, ки агар кӯдаки дар батни модарбуда зинда таваллуд шавад»<sup>4</sup>.

Дар КГ ҚТ ҳифзи ҳуқуқ ва манфиатҳои кӯдаки таваллуднашуда, яъне субъекти оянда, дар меъёрҳои ҳуқуқ ба мерос таъмин мегардад. Қонунгузории граждани ҳифзи манфиатҳои вориси эҳтимолиро пешбинӣ намуда, муқаррар мекунад, ки ҳангоми мавҷуд будани ҳамл, вале ҳанӯз таваллуд нашудани ворис тақсими амвол метавонад танҳо баъди таваллуди чунин ворис сурат гирад. Дар ҳолати мазкур барои амалигардонии ҳуқуқҳои ворис мавҷудияти ду шарт зарур мебошад: якум, ворис бояд дар давраи дар ҳаёт будани меросгузор ҳамл шуда бошад, дуюм, баъди кушодашавии мерос он бояд зинда таваллуд шуда

<sup>1</sup> Шершеневнч Г. Ф. Учебник русского гражданского права. -М: Статут, 2005. Т.1.- С. 62.

<sup>2</sup> Веберс Я. Р. Асари зикршуда.- С. 107.

<sup>3</sup> Братус С.Н. Субъекты гражданского права. - М.: Юрид. лит., 1950. - С. 51.

<sup>4</sup> Веберс Я. Р. Асари зикршуда.- С. 108-109

бошад. Дар ин ҳолат, ҳеч гуна ҳуқуқ ба амвол ё ин ки меросхӯрии кӯдаки ханӯз таваллуднашуда чой дошта наметавонад. Ҳимояи манфиатҳои кӯдак ба шарте ки кӯдак зинда таваллуд шавад ба ҳифзи ҳуқуқҳои он нисбат дода мешавад. Агар кӯдак мурда таваллуд шавад, пас ӯ меросхӯр эътироф намешавад. Ба ибораи дигар гӯем, қобилияти ҳуқуқдорӣ шаҳрванд, ки ворис мебошад, дар ҳолати баррасишаванда аз лаҳзаи таваллуд ба миён меояд. Гайр аз он, меъёрҳо оид ба ҳимояи кӯдакони дар батни модарбуда, вале ханӯз таваллуднашуда бо муқаррароти ҳуқуқ ба мерос ба охир намерасанд. Қонунгузориҳои граждании ҚТ ҳамзамон муқарраротро оид ба ҳуқуқи кӯдаки қабрида (марҳум), ки пас аз марги ӯ ба дунё омадааст, ба қуброни зараре, ки дар натиҷаи марги саробон расонида шудааст (яъне меъёрҳои ҳуқуқи деликтӣ) дар бар мегирад<sup>1</sup>.

Чӣ тавре С. А. Зинченко ва В. В. Галов қайд менамоянд, чунин мавқеъ ба мазмуни аслии қонун мувофиқ мебошад. Аммо олимони чунин мешуморанд, ки «таҷрибаи як қатор кишварҳо бояд ба инобат гирифт, ки дар онҳо субъекти ҳуқуқ на кӯдаки алақай таваллудшуда, балки ҷанини инсонӣ (ҳамл) аз лаҳзаи дар батни модар будан эътироф мегардад. Бинобар ин, шахс аз лаҳзаи бордоршавӣ (вақте ки аз рӯи қонунҳои генетика мабдаи мавҷудоти инсонии такрорнашаванда ташақкул меёбад) дорои қобилияти ҳуқуқдорӣ эътироф карда мешавад»<sup>2</sup>.

Бинобар ин, ба таҳкими муайяни қонунгузорӣ дар хусуси категорияи қобилияти ҳуқуқдорӣ, институти ҳифзи манфиатҳои субъектони ояндаи ҳуқуқ нигоҳ накарда, консепсияи қобилияти ҳуқуқдорӣ кӯдаки (ханӯз таваллуднашуда) ҷанин аз тарафи баъзе ҳуқуқшиносон дастгирӣ карда мешавад.

Аммо, ба андешаи қоршиносон, дар қонунгузорӣ мавҷуд набудани муқаррароте, ки бевосита вазъи настиҷуросро ҳамчун субъекти ҳуқуқи граждани мустаҳкам намояд, ягон вақт барои ҳимояи манфиатҳои кӯдаки обисташуда (ҳамл), вале ханӯз таваллуднашуда тавассути меъёрҳои ҳуқуқи мерос ва ҳуқуқи деликтӣ монеа эҷод намекард.

Ҳамин тавр, дар ҚТ айни замон муқаррароти қонунгузориҳои амалкунанда лаҳзаи бавҷудоии қобилияти ҳуқуқдориро тасдиқ намудааст.

Вобаста ба муайян намудани лаҳзаи бавҷудоии қобилияти ҳуқуқдорӣ муносибати дигар низ чой дорад, ки хусусиятҳои хоси қобилияти ҳуқуқдорӣ кӯдакони таваллудшуда, вале ханӯз ба сатҳи инкишофи зарурии руҳиву ҷисмонӣ нарасидаро инъикос менамояд.

Чӣ тавре С. Н. Братус қайд карда буд, дар баъзе ҳолатҳо қобилияти доштани ҳуқуқ ва уҳдадорӣҳои муайян бинобар сабаби табиати онҳо на дар лаҳзаи таваллуд, балки бо расидан ба сину соли муайян ба

<sup>1</sup> Заключение правового управления Государственной Думы РФ по проекту ФЗ №292316-3 «О внесении дополнений в статью 17 ГК РФ» // www.legislature.ru

<sup>2</sup> Зинченко С.А., Галов В.В. Собственность и производные права (доктрина, законодательство, правоприменение) - Профпресс, 2013. - С. 51.

вучуд меояд. Дар робита ба ин, дар адабиётҳо кӯшиш карда мешавад, ки миёни қобилияти ҳуқуқдорӣ умумӣ, ки аз лаҳзаи таваллуд ба миён меояд ва махсус, ки дар як вақт бо қобилияти амалкунӣ ба миён меояд фарқият гузошта шавад<sup>1</sup>.

Ба андешаи С. С. Кравчук қобилияти ҳуқуқдорӣ шахрвандон аз лаҳзаи таваллуд ба миён меояд ва мазмуни он вобаста ба сину сол тағйир ёфта, бо унсурҳои нав бой мегардад<sup>2</sup>. Я. Р. Веберс чунин мешуморад, ки барои дарки дурусти қобилияти ҳуқуқдорӣ ва аҳамияти он фарқ кардани қобилияти ҳуқуқдорӣ дар ду ҷанба – дар маҷмӯъ ва дар муносибат ба ҳар як унсури мазмуни он дар алоҳидагӣ зарур мебошад<sup>3</sup>. Тавре муҳаққиқ иброз медорад, «маҳз аз лаҳзаи таваллуд шахрванд до-рои қобилияти ҳуқуқдорӣ ба сифати субъекти аксарияти ҳуқуқ ва уҳдадорӣҳо молу мулкӣи граждани баромад намудан мегардад: ҳуқуқи моликият, ҳуқуқ ба мерос ва бештари муносибатҳои шартномавӣ, ки амалҳои ҳуқуқӣ ҳатман шахсан иҷрошавандаро талаб намекунад. Аз ин лаҳза шахрванд метавонад субъекти уҳдадорӣҳо гардад, ки дар натиҷаи расонидани зарар ба вучуд меоянд, ба истиснои субъекти ҷавобгарӣ. Ӯ метавонад инчунин субъекти ҳуқуқҳои шахсии ғайримолу мулкӣи граждани бошад»<sup>4</sup>.

Я. Р. Веберс дуруст қайд мекунад, ки эътирофи инсон ҳамчун до-рандаи ҳуқуқ ва уҳдадорӣҳо аз лаҳзаи таваллуд ҳарзаи ҳуқуқӣ намебо-шад. Ин эътирофи муносибатҳои ҷамъиятии воқеӣ, мебошад, ки дар онҳо инсон метавонад ҳамчун субъекти мустақилона аз лаҳзаи тавал-луди худ иштирок намояд<sup>5</sup>. Ба ақидаи ӯ эътироф намудани қобилияти инсон вобаста ба доштани ҳуқуқ ва уҳдадорӣҳо аз лаҳзаи таваллуд, ба сифати шахсияти мустақил дар соҳаи муносибатҳои ҳуқуқӣ баромад намудан, дар қори ҳимояи ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунан ҳифзшаванда аҳамияти бузург дорад<sup>6</sup>. Ӯ чунин мешуморад, ки мавҷуд набудани унсурҳои алоҳидаро дар мазмуни қобилияти ҳуқуқдорӣ шахрвандони ноқобил, вобастагии ҳаҷми қобилияти ҳуқуқдориро аз сину сол набояд ҳамчун вайронкунии принципи баробарҳуқуқӣ ва қобилияти ҳуқуқдо-рӣ баробари шахрвандон ва ё поймолсозии ҳуқуқ ва манфиатҳои онҳо ба ҳоғузори намуд<sup>7</sup>. Сухан дар хусуси бавучудоии қобилияти ҳуқуқдорӣ дар маҷмӯъ меравад, ки албатта, бавучудоии унсурҳои алоҳидаи онро аз

<sup>1</sup> Братус С.Н. Асари зикршуда.- С.51.

<sup>2</sup> Государственное право СССР. Учебник / Барабашев Г.В., Василенков П.Т., Злато-польский Д.Л., Кравчук С.С., и др.; //под ред.: Кравчук С.С. - М.: Юрид. лит., 1967. - С.102.

<sup>3</sup> Веберс Я.Р. Асари зикршуда.- С.101.

<sup>4</sup> Ҳамон ҷо.- С.101.

<sup>5</sup> Ҳамон ҷо.- С.101.

<sup>6</sup> Ҳамон ҷо.- С.101.

<sup>7</sup> Веберс Я.Р. Асари зикршуда.- С. 68.

лаҳзаи таваллуд истисно намекунад<sup>1</sup>. Чунин ҳулоса тасодуфӣ намебошад ва айни замон мубрам ба ҳисоб меравад.

Аз мазмуни қобилияти ҳуқуқдорӣ, ки дар м. 19 КГ ҚТ ифода ёфтааст бармеояд, ки на ҳама имкониятҳои ҳуқуқии дар он номбаршудаи ноболиғ метавонанд тавассути механизми қобилияти амалкунии пешакӣ ба амал бароварда шаванд. Масалан, имконияти васият кардани молу мулк, машғул шудан ба фаъолияти соҳибкории инфиродӣ аз тарафи шахс танҳо дар сурати доштани қобилияти пурраи амалкунӣ амалӣ шуда метавонад. Мутобиқи қонунгузории граждани ҚТ васиятнома аз тарафи шахрванде гузошта шуда метавонад, ки ҳангоми гузоштани он дорои қобилияти пурраи амалкунӣ бошад. Васиятнома бояд шахсан тартиб дода шавад. Тартиб додани васиятнома тариқи намоянда иҷозат дода намешавад. Амалӣ намудани фаъолияти соҳибкории инфиродӣ низ тавассути намоянда (бо ёрии он) имконнопазир мебошад, зеро чунин фаъолият бояд мустақил бошад ва таҳти таваккали худ ба амал бароварда шавад. Бешубҳа, бастан ва иҷро намудани аҳдҳои алоҳидаи соҳибкорӣ тавассути намоянда ба мазмуни меъёрҳои кодекси граждани муҳолифат намекунад. Аммо аз шахси ғайриқобили амал ба волидон, фарзандхондағони (васиёни) ӯ гузаронидани таваккали фаъолияти соҳибкорӣ дар маҷмӯъ тавассути институти қобилияти амалкунии пешакӣ (нопурра) ғайриимкон мебошад.

Ба андешаи Т. Ю. Удовиченко ашхоси ғайриқобили амал дорои қобилияти пурраи ҳуқуқдорӣ намебошанд. Онҳо қобилияти доштани ҳуқуқ ва уҳдадорӣҳои барои ҳама умумӣ ва баробарро, ки онҳоро шахс метавонад мустақилона, бидуни кӯмаки дигарон анҷом диҳад, соҳиб нестанд<sup>2</sup>. Т. Ю. Удовиченко бар он назар аст, ки бавучудоии унсурҳои алоҳидаи мазмуни қобилияти ҳуқуқдорӣ аз сину соли муқаррарнамудаи қонун ва мавҷудияти ҳаҷми дахлдори қобилияти амалкунӣ вобастагӣ дорад ва ӯ дар ин маврид пешниҳод менамояд, ки ҳамин ҳолат дар қонунгузорӣ, ки қисмати қобилияти ҳуқуқдорӣи шахрвандро пешбинӣ мекунад, муқаррар карда шавад.

Ба андешаи мо дар сатҳи қонунгузорӣ ворид намудани чунин иловаро зиёдатӣ мешуморем, чунки он сарҳади (фарқияти) миёни қобилияти ҳуқуқдорӣ ва қобилияти амалкуниро аз байн мебарад. Чунин ба назар мерасад, ки дар як ҳолат мо қобилияти ҳуқуқдорӣ ва қобилияти амалкуниро ҳамчун категорияҳои аҳамиятноки мустақилона доро мебошем, дар ҳолати дигар, зарурияти қобилияти ҳуқуқдорӣ чой надорад. Қонунгузории амалкунандаи граждани маҳз принсипи қобилияти ҳуқуқдорӣи ягонаи шахрвандонро талқин менамояд.

<sup>1</sup> Ҳамон ҷо.- С.101.

<sup>2</sup> Удовиченко Т.Ю. Правоспособность физических лиц по российскому гражданскому праву: автореф. дис. канд. юрид.наук.- Ростов-на-Дону.- 2003.- С.9.

Бо дар назар доштани гуфтаҳои боло, ба чунин хулоса омадан мумкин аст, ки қобилияти ҳуқуқдорӣ на ҳамчун имкониятҳои мушаххаси ҳуқуқӣ, балки ҳамчун ҳолати шахс, ки дар ӯ мавҷуд будани имконияти ҳуқуқдориро тавсиф менамояд, фаҳмида мешавад. Зимнан, чунин имконият умумӣ мебошад ва моҳияти он алақай тавассути имкониятҳои ҳуқуқӣ ифода меёбад, ки номгӯи онҳо дар м. 19 КГ ҚТ дода шудааст. Дар ин ҳолат, имкониятҳои мазкурро шартан унсурҳои қобилияти ҳуқуқдорӣ меноманд. Қобилияти ҳуқуқдорӣ – категорияи мақсаднок, ягона ва комилан устувор мебошад.

Дуюм, истисноҳое, ки қонунгузор дар нисбати баъзе имкониятҳои мушаххаси ҳуқуқӣ роҳ додааст, бояд на ҳамчун паст кардани қобилияти ҳуқуқии субъективӣ ё қобилияти ҳуқуқдории ноболиғон, балки ҳамчун чузъи механизми ҳимояи онҳо баррасӣ карда шавад.

#### Адабиёт:

1. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. - М.: Юрид. лит., 1950. -366 с.
2. Вавилин Е. В. Понятие и механизм осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей // Журнал Российского права.- 2004.- № 5.- С. 34 - 45.
3. Веберс Я.Р. Правосубъектность граждан в советском гражданском и семейном праве.- Рига, 1976. – 231с.
4. Государственное право СССР. Учебник / Барабашев Г.В., Василенков П.Т., Златопольский Д.Л., Кравчук С.С., и др.; //под ред.: Кравчук С.С. - М.: Юрид. лит., 1967. - 551 с.
5. Зинченко С.А., Галов В.В. Собственность и производные права (доктрина, законодательство, правоприменение) - Профпресс, 2013. - 236 с.
6. Удовиченко Т.Ю. Правоспособность физических лиц по российскому гражданскому праву: автореферат. дис. канд. юрид.наук.- Ростов-на-Дону. 2003.-22с.
7. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. –М.: Статут, 2005. Т.1. – 461с.

**Қурбонализода Н.Ш.**

#### Фишурда

##### **Баъзе масъалаҳои қобилияти ҳуқуқдории ноболиғон**

Дар мақолаи мазкур масъалаи қобилияти ҳуқуқдории ноболиғон дар муносибатҳои граждани мавриди баррасӣ қарор дода шудааст. Қайд карда шудааст, ки яке аз унсурҳои асосии қобилияти субъективӣ, дар баробари қобилияти амалкунӣ, ин қобилияти ҳуқуқдорӣ мебошад, ки аз вазъи саломатӣ, сину сол ва дигар хусусиятҳои, ки инсон метавонад мустақилона бо амалҳои худ онро амалӣ намояд, вобастагӣ дорад. Вобаста ба муайян намудани лаҳзаи бавучудоии қобилияти ҳуқуқдорӣ нуктаҳои назари олимони гуногун оварда шуда, дар охир бо дар назар

рдошти таҳлилу ҷамъбасти далелҳои овардашуда, аз тарафи муаллиф хулосабарориҳои мушаххас пешниҳод карда шудааст.

**Курбонализода Н.Ш.**

**Аннотация**

**Некоторые вопросы правоспособности несовершеннолетних**

В статье рассматриваются вопросы правоспособности несовершеннолетних в гражданско-правовых отношениях. Отмечено, что одним из основных элементов правосубъектности, наряду с дееспособностью, является правоспособность, которая зависит от состояния здоровья, возраста и других характеристик, которые человек может выполнять самостоятельно своими действиями. Для определения момента возникновения правоспособности излагаются мнения различных ученых, а в конце, с учетом анализа и обобщения доказательств, автор делает конкретные выводы.

**Kurbonalizoda N.Sh.**

**The summary**

**Some issues of legal capacity of minors**

The article discusses the issues of legal capacity of minors in civil law relations. It is noted that one of the main elements of legal personality, along with legal capacity, is legal capacity, which depends on the state of health, age and other characteristics that a person can perform independently by their actions. To determine the moment when legal capacity arises, the opinions of various scientists are presented, and at the end, taking into account the analysis and generalization of evidence, the author draws specific conclusions.

**Соҳибзода М. М.\***

**ТАНЗИМИ ҲУҚУҚИИ БАҲОИ ЗАМИН ДАР ҶУМҲУРИИ  
ТОҶИКИСТОН**

**Калидвожаҳо:** замин, баҳои замин, қитъаи замин, андозаи замин, қонунгузорӣ, танзими ҳуқуқӣ, иҷорапулӣ, кадастр, баҳои кадастри давлатӣ, нархи меъёри замин, арзиши кадастри қитъаи замин, арзиши бозории ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин.

**Ключевые слова:** земля, цена земли, земельный участок, земельный налог, законодательство, правовое регулирование, аренда, кадастр, государственная кадастровая оценка, нормативная цена земли, кадастровая

---

\*Соҳибзода М.М. Муовини якуми директори Маркази миллии қонунгузори назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон, номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ. E-mail: [sohibov\\_m.1990@mail.ru](mailto:sohibov_m.1990@mail.ru) / Тел.: 904-41-50-50.

стоимость земельного участка, рыночная стоимость права землепользования.

**Keywords:** land, land price, land plot, land tax, legislation, legal regulation, lease, cadastre, state cadastral valuation, standard land price, cadastral value of a land plot, market value of land use rights.

Замин дар соҳаи иқтисодии ҳар як давлат аҳамияти басо калонро доро мебошад ва бинобар ин ҳама гуна муносибатҳое, ки вобаста ба замин ба миён меоянд, мақсаднок ва самаранок оқилона истифодабарии онро талаб менамояд. Замин ҳамчун асоси фаъолияти иқтисодӣ, иҷтимоӣ, истеҳсолӣ ва дигар арзиши муайян дорад ва баҳои кофии замин яке аз шартҳои фаъолияти муътадил ва рушди иқтисодиёт ба ҳисоб меравад.

Дар шароити гузариш ба иқтисодиёти бозорӣ доираи амалӣ механизмҳои бозорӣ ба ҳамаи соҳаҳои иқтисоди миллӣ, аз ҷумла ба шаклгирии бозори захираҳои табиӣ паҳн гардида истодааст. Рушди муносибатҳои ҳуқуқи замин ба баҳои объективонаи арзиши замин имконнопазир аст ва дар умум, низоми муносибатҳои замин бояд ба нишондодҳои баҳои замин асос ёбад. Новобаста аз мавҷудияти миқдори зиёди шумораи омилҳои таъсиркунанда ба шаклгирии маҳсулоти кишоварзӣ, ҳамаи онҳо дар ду нишондоди асосӣ: даромад аз пешбурди хочагии кишоварзӣ ва арзиши бозории замин зоҳир мегарданд.

Баҳои замин барои инкишоф ва самаранокии қонунгузории замин аҳамияти бузург дорад, чунки барои анҷом додани муомилоти граждани нисбат ба ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин, инчунин муайян намудани ҳаҷми пардохти замин арзиши онро муайян кардан зарур мебошад.

Муайян намудани нархи замин имконият медиҳад, ки барномаи оқилона тақсимкунии захираҳои замин байни истифодабарандагон он қор қарда баромада шавад, меъёри андози тафриқавӣ ва иҷорапулӣ аз замин муайян қарда шавад. Дар навбати худ, ин қорқардҳо ҳавасмандӣ ва масъулияти заминистифодабарандагонро барои нигоҳдорӣ ва баланд бардоштани ҳосилхезии замин, инчунин самаранок истифодабарии он, дучанд мегардонад. Дар фазои муносибатҳои бозорӣ ташаккули нархи бозории замин яке аз унсурҳои муҳим мебошад ва замин чун дигар омилҳои иқтисодӣ бояд нарх дошта бошад.

Ислоҳоти замин шаклҳои нави хочагидорӣ ва як қатор масъалаҳои доир ба баҳодиҳии аниқи заминро ба миён овард. Имрӯз бояд ҳар як вачаб замин арзиши воқеии худро дошта бошад. Аз ин ҷиҳат, бо мақсади самаранок амалӣ гардидани талаботи иқтисоди бозоргонӣ ва ҳалли масъалаҳои вобаста ба арзиши замин ва андозбандии замин Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» аз 12 майи соли 2001, № 18 қабул гардидааст.

Мақсади асосии гузаронидани қорҳои баҳои замин дар ҚТ барои муқаррар намудани нархи меъёрии замин бо мақсади андозбандии воқеӣ, пардохти иҷора, муҳайё намудани шароит барои сарфакорона

истифода бурдани замин, муҳофизату азхудкунии он ва баланд бардоштани ҳосилнокии ҳок анҷом дода мешавад. Маълумотҳои баҳои замин бояд барои муайян намудани хусусияти истифодабарии он дар шароитҳои мушаххаси ноҳияҳои иқлими гуногуни табиёдошта истифода бурда мешаванд. Барои ҳалли ин масъала кадастри давлатии замин, ки баҳои иқтисодии заминро дар бар мегирад, аҳамияти махсус дорад ва он дар қонунгузории замини ҚТ пешбинӣ шудааст.

Асосҳои ҳуқуқии баҳои замин дар ҚТ ба Конститутсияи ҚТ, Кодекси замини ҚТ аз 11 декабри соли 1996, № 23, Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» аз 12 майи соли 2001, № 18, «Дастури услубӣ оид ба баҳои сифатии ҳок ва баҳои иқтисодии заминҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон» аз 11 августи соли 2003 асос меёбад. Бо мақсади самаранок амалӣ гардидани талаботи иқтисоди бозоргонӣ ва ҳалли масъалаҳои вобаста ба арзиши замин, андозбандии воқеии замин, инчунин татбиқи андози ягона Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» қабул гардид. Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» аз ду боб ва 12 модда иборат буда, асосҳои ҳуқуқии баҳои заминро дар ҚТ муқаррар карда, гузаронидани маҷмӯи баҳои заминро муайян мекунад. Ба пуррагӣ амалӣ гардидани Қонуни мазкур дар миқёси ҷумҳурӣ имконият медиҳад, ки меъёрҳои асосии андози замин бо дарназардошти ҳосилнокии ҳок, маҳалли ҷойгиршавии он ва дигар шароитҳои иқтисодӣ ва иқлимие, ки метавонанд ба пастшавӣ ва ё худ афзоиши маҳсулоти кишоварзӣ таъсир расонанд, аз нав ҳисоб карда шаванд ва ҳар як масофаи замин арзиши пулакии хуро пайдо намояд.

Дастури услубӣ оид ба баҳои сифатии ҳок ва баҳои иқтисодии заминҳои ҚТ баҳри амалӣ гардидани Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» аз тарафи ҳайати мушовараи Кумитаи давлатии идораи замин ва геодезии ҚТ тасдиқ гардида, бо вазорату идораҳои марбутаи давлатӣ мувофиқа гардида, ба қайд гирифта шуда, тибқи он қорҳои баҳодихии заминҳо гузаронида мешаванд.

Нақши санадҳои зерқонунӣ дар танзими муносибатҳои баҳои замин низ назаррас аст. Мувофиқи м. 2 Қонуни ҚТ «Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ» санадҳои зерқонунӣ гуфта – санадҳои меъёрии ҳуқуқие, ки дар асос ва барои иҷрои санадҳои қонунгузорӣ қабул мегарданд, фаҳмида мешавад. Дар танзими соҳаи мазкур як қатор санадҳои зерқонунӣ амал мекунанд, аз қабилӣ: Дастури услубӣ оид ба баҳои сифатии ҳок ва баҳои иқтисодии заминҳои ҚТ аз 11 августи соли 2003 аз тарафи ҳайати мушовараи Кумитаи давлатии идораи замин ва геодезии ҚТ тасдиқ гардидааст; Дастурамал «Оид ба муайян намудани андозаи зарари заминҳои қорам ҳангоми аз тарафи шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ вайрон карда шудани қонунгузориҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон» аз 19 майи соли 2003, № 88; Дастурамал дар бораи тартиби ҳисоб кардан ва пардохти андози замин, ки бо қарори Ҳукумати ҚТ аз 3 майи соли 1999, № 188 тасдиқ шудааст.

Тибқи м. 1 Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» баҳои замин – нишондиҳандаҳои кадастри баҳои замин, ки ҳамчун асоси илмӣ барои ҳалли маҷмӯи масъалаҳои амалӣ дар соҳаи муносибатҳои замин, ташкили банақшагирӣ ва идоракунии истеҳсолоти кишоварзӣ ва ҳалли масъалаҳои истифодаи сарфакоронаи захираҳои замини ҷумҳурӣ хизмат мекунад. Аз ин мафҳум хусусиятҳои хоси баҳои заминро ҷудо кардан мумкин аст: а) баҳои замин ин нишондиҳандаи кадастри баҳои замин мебошад; б) баҳои замин барои ҳалли маҷмӯи масъалаҳои амалӣ дар соҳаи муносибатҳо вобаста ба замин истифода мегарданд. Аз ҷумла, барои ташкили банақшагирӣ ва идоракунии истеҳсолоти маҳсулоти кишоварзӣ.

Дар Дастури услубӣ оид ба баҳои сифатии ҳок ва баҳои иқтисодии заминҳои ҚТ мафҳуми дигари баҳои замин пешбинӣ шудааст, ки тибқи он баҳои замин ин ифодаи пулии самараи иқтисодии ҳангоми истифодаи кишоварзии замин ба даст овардашаванда бо назардошти вақт, ки ҳамчун фарқияти баҳои пулии маҳсулот бо нархҳои кадастрӣ ва хароҷотҳои инфиродӣ бояд гирифтани маҳсулоти сарфшаванда муайян карда мешавад.

Баҳои замин ин нишондиҳандаҳои кадастри баҳои замин мебошад. Кадастри давлатии замин аз маҷмӯи маълумотҳо ва ҳуҷҷатҳо дар бораи меъёрҳои табиӣ, хоҷагидорӣ ва ҳуқуқии замин, гурӯҳҳои замин, арзиши иқтисодӣ ва тавсифи сифати заминҳо, мавқеи ҷойгиршавӣ ва андозаи қитъаҳои замин, тақсимои заминҳо байни заминистифодабарандагон иборат мебошад. Вазифаи асосии кадастри давлатии замин ин доимо тақмил додани технологияи коркард, мураттабсозӣ, нигоҳдорӣ, азнавкунӣ ва ба истифодабарандагон пешниҳод намудани маълумоти боэътимоду аниқи кадастри замин мебошад. Амалӣ кардани кадастри давлатии замин ба воситаи гузаронидани корҳои таҳқиқотию ҷустуҷӯии аэроаксбардорӣ, аксбардории кайҳонӣ, топографию геодезӣ, харитасозӣ, хокшиносӣ, агрохимиявӣ, геоботаникӣ ва дигар таҳқиқотҳо, гузаронидани корҳои баҳисобгирии микдор, сифат, баҳо ва арзёбии иқтисодии заминҳо, бақайдгирии давлатии ҳуқуқи истифодаи замини шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ таъмин карда мешавад.

Натиҷаҳои баҳои замин ҳамчун асос барои ҳалли масъалаҳои зерин хизмат мекунад: тақмил ва тафриқаи низоми андозбандии ҳар як қитъаи замини заминистифодабаранда вобаста ба арзиши замин, ҳосилхезии он ва дигар нишондиҳандаҳои иқтисодии ба маҳсулнокии замин вобастабуда; муайян намудани андозаи талафоти истеҳсолоти маҳсулоти кишоварзӣ; таҳлили натиҷаҳои фаъолияти хоҷагидорӣ ташкилотҳои кишоварзӣ; тартиб додани самту равишҳои асоснокшудаи техникаи иқтисодии чорабиниҳои заминсозӣ.

Дар қонунгузории мамлакатҳои хориҷӣ мафҳуми баҳои замин ба таври гуногун пешбинӣ гардидааст. Ҳамчунин, мафҳуми баҳои замин дар Қонуни Ҷумҳурии Украина «Дар бораи баҳои замин» муқаррар

гардидааст, ки тибқи он «баҳои хок – баҳодиҳии муқоисавии сифати хок вобаста ба таркибҳои асосии табиӣ он, ки хусусияти доимӣ дошта, ба ҳосилнокии онҳо дар шароити мушаххаси иқлими парваришшаванда ба таври назаррас таъсир мерасонанд». Тибқи м. 3 Кодекси замини Ҷумҳурии Беларус аз 23 июли соли 2008, № 425-3 баҳодиҳии кадастрии замин ин муайян кардани арзиши кадастрии замин, қитъаҳои замин дар санаи муайян барои мақсадҳои пешбининамудаи қонун мебошад.

Дар Қонуни ҶТ «Дар бораи баҳои замин» як қатор мафҳумҳо, аз ҷумла, мафҳуми баҳои кадастрии давлатӣ, арзиши кадастрии давлатии замин, минтақавӣ кадастрӣ, нархи замин ва ғайра пешбинӣ шудааст. Ҳамчунин дар қонунгузорию замини давлатҳои ИДМ мафҳумҳои «арзиши бозории қитъаи замин», «субъектҳои фаъолияти баҳодиҳӣ», «баҳодиҳии таҳлилу пулии қитъаи замин», «усули баҳодиҳӣ», «нархи замин» ва ғайраҳо муқаррар шудаанд. Аз ин рӯ, пешниҳод карда мешавад, ки дар Қонуни ҶТ «Дар бораи баҳои замин» мафҳумҳои ҷойдошта, ба монанди баҳои замин, баҳои кадастрии давлатӣ, арзиши кадастрии қитъаи замин, нархи меъёрии замин ва минтақавӣ кадастрӣ такмил дода шуда, ҳамзамон дар Қонуни мазкур мафҳумҳои нав, аз ҷумла, арзиши бозории қитъаи замин (ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин), субъекти фаъолияти баҳодиҳӣ, баҳои иқтисодии замин ва усули баҳодиҳӣ илова карда шаванд.

Баҳои замин дар ҶТ бо мақсади андозбандии воқеӣ, пардохти иҷора, муҳайё намудани шароит барои сарфакорона истифода бурдани замин, муҳофизату азхудкунии он ва баланд бардоштани ҳосилнокии хок анҷом дода мешавад. Дар шароити ташкили бозори ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин, ки ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он объекти муомилоти граждани эътироф карда шудааст, зарурати васеъ намудани мақсадҳои баҳои замин ба вучуд омадааст. Дар шароити муосири кишвар ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин предмети шартномаи хариду фурӯш, тӯҳфа, мубодила, гарав ва дигар аҳдҳои ҳуқуқи граждани шуда метавонад ва барои ба сифати предмети чунин шартномаҳо эътироф гардидан, аввалан бояд арзиши ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин муайян карда шавад.

Ҷараёни кадастри давлатии замин дар ҳудуди маъмурӣ-минтақавӣ гузаронида мешавад. Минтақавӣ баҳодиҳӣ ин қисми замини вобаста ба таъиноти мақсаднок ягона, намуди истифодаи функционалӣ ва вобаста ба таъиноти арзиши кадастрии қитъаи замин наздик мебошанд.

Вобаста аз андозаи ҳудудии минтақаҳои баҳодиҳӣ сарҳади онҳо бо ҳудуди қитъаҳои замин бо дарназардошти мураккабии бино ва заминистифодабарӣ, ҷойгиршавии объектҳои хаттӣ (кӯчаҳо, роҳҳо, дарёҳо, гузаргоҳҳо ва ғайра), инчунин ҳудудҳои ноҳияҳои кадастрӣ якҷоя карда мешаванд. Дар асоси натиҷаҳои минтақаҳои кадастрӣ харитаи (нақшаи) минтақавӣ кадастрӣ тартиб дода шуда, арзиши кадастрии майдони ягона дар ҳудуди ин минтақа муқаррар карда мешавад.

Дар м. 5 Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» объекти баҳодихӣ муайян гардидааст. Объекти баҳодихӣ гуфта, объектҳои дар назар дошта мешавад, ки нисбати онҳо фаъолияти баҳодихӣ анҷом дода мешавад. Ба ҳайси объектҳои баҳодихӣ қитъаҳои замин, ба ғайр аз иншоотҳои дар онҳо ва дар зери замин буда, баромад менамоянд. Мувофиқи м. 1<sup>2</sup> Кодекси замини ҚТ таҳти мафҳуми қитъаи замин – қисми замин бо ҳуқуқҳои муайян нисбат ба он, ки гурӯҳи муайян ва намуди иҷозатдодашудаи истифодабарӣ, сарҳади муайяншуда, майдон ва ҷойгиршавӣ дорад, фаҳмида мешавад. Қитъаҳои замини боғҳои миллӣ, дендрологӣ, ботаникӣ, мамнӯъгоҳҳо, фонди давлатии ҷангал, фонди давлатии об, ёдгориҳои таърихӣ, динӣ, заминҳои захираи озоди давлатӣ, инчунин қитъаҳои замин, ки ба муассисаҳо ва дигар ташкилотҳои соҳаҳои маориф, кишоварзӣ ва хоҷагии ҷангал бо мақсади гузаронидани таҷриба ва иҷрои корҳои илмиву тадқиқотӣ ҷудо карда шудаанд, мавриди баҳодихӣ қарор дода намешаванд.

Баъзе аз санадҳои қонунгузорӣ дар ҚТ баҳодихии ҳуқуқ ба истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани онро ба сифати объекти баҳодихӣ ба қонунгузорию умумӣ оид ба фаъолияти баҳодихӣ ҳавола менамоянд. Аз ҷумла, дар м. 46 Қонуни ҚТ «Дар бораи ипотека» аз 20 март соли 2008, № 364 пешбинӣ шудааст, ки «арзиши ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он дар шартномаи гавари ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин тибқи ҳисобот оид ба баҳодихӣ (нархгузорӣ), ки аз ҷониби баҳодех (нархгузор) бо риояи талаботи санадҳои меъёрии ҳуқуқии ҚТ оид ба фаъолияти баҳодихӣ ва тартиби муайян намудани арзиши ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он муайян карда шудааст, муқаррар карда мешавад». Аз ин меъёр бармеояд, ки баҳои гавари ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудан бо Қонуни ҚТ «Дар бораи фаъолияти баҳодихӣ» аз 28 июли соли 2006, № 196 амалӣ карда мешавад, аммо бо дарназардошти хусусиятҳои хоси қитъаи замин ва объекти моликияти истисноии давлатӣ қарор доштани қитъаи замин, баҳои гавари қитъаи замин на бо қонунгузорию умумӣ дар соҳаи фаъолияти баҳодихӣ, балки бояд тибқи Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» ба роҳ монда мешавад.

Қайд кардан бамаврид аст, ки лоиҳаи Қонуни ҚТ «Дар бораи фаъолияти баҳодихӣ» аз тарафи вакилонаи Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олии ҚТ мавриди баррасӣ қарор дода шуд. Лоиҳаи Қонуни ҚТ «Дар бораи фаъолияти баҳодихӣ» аз 6 боб ва 31 модда иборат буда, асосҳои ҳуқуқии муносибатҳои ба танзим мебарорад, ки ҳангоми амалӣ намудани фаъолияти баҳодихӣ бо мақсади муқаррар намудани арзиши бозорӣ ва ё арзиши дигари объектҳои баҳодихӣ ба вучуд меоянд, инчунин ҳуқуқ ва уҳдадорҳои субъектҳои фаъолияти баҳодихиро новобаста аз шакли моликиятшон муайян мекунад. Тибқи моддаи 9 лоиҳаи Қонуни ҚТ «Дар бораи фаъолияти баҳодихӣ» ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он ба низоми объектҳои баҳодихӣ ворид карда шудааст. Қайд кардан зарур аст, ки

қитъаи замин ҳамчун объекти мустақили муомилот эътироф карда намешавад, чунки он моликияти истисноии давлат мебошад ва давлат истифодаи самраноки онро ба манфиати халқ дар шакли ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин кафолат медиҳад.

Тавре, ки дар боло қайд намудем, муносибатҳо вобаста ба баҳодихии замин тибқи Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» амалӣ карда мешавад. Аз ин лиҳоз, дар баробари Қонуни мазкур баҳодихии замин (яъне ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он)-ро тибқи санади меъёрии ҳуқуқии дигар гузаронидан чандон дуруст намебошад. Дар баробари ин, замин ҳамчун захираи нодири табиӣ дорои хусусиятҳои хоси худ буда, барои муайян намудани арзиши он шаклу усулҳо, тарзҳои махсуси баҳодихӣ лозим мебошад. Аз ҷумла, барои муайян кардани арзиши қитъаи замин як қатор ҳолатҳои инфиродии ин қитъаи замин, ба монанди маҳалли ҷойгиршавии қитъаи замин, намуди хок, релеф, параметрҳои гидрологӣ, таъмин будани шабакаи муҳандисӣ, сатҳи даромади имконпазир аз истифодаи замин мувофиқи таъиноти мақсадноки он бояд муайян карда шавад. Инчунин, замин моликияти истисноии давлат буда, танҳо ҳуқуқ ба истифодаи он мавриди баҳогузори қарор дода мешавад, дар ҳоле, ки объектҳои, ки дар м. 9 лоиҳаи Қонуни ҚТ «Дар бораи ҷаъолияти баҳодихӣ» пешбинӣ гардидаанд, онҳо моликияти соҳибмулк мебошанд ва ягонтои онҳо дар моликияти истисноии давлат қарор надоранд.

Тарзу усулҳои муайян кардани арзиши (нархи) объекти баҳодихӣ, ки дар Қонуни ҚТ «Дар бораи ҷаъолияти баҳодихӣ» муқаррар гардидаанд, барои муайян кардани арзиши ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин мувофиқ набуда, тибқи онҳо арзиши ҳуқуқи истифодаи қитъаи заминро муайян кардан имконнопазир аст. Баҳои замин мувофиқи Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» танҳо аз тарафи мақомоти ваколатдори батанзимдарории муносибатҳо вобаста ба замин ва мақомоти маҳаллии он бояд гузаронида шавад, ки ин муқаррарот аз тарафи дигар субъектон муайян намудани баҳои заминро истисно менамояд. Бо ҳамин назардошт, дар низоми объектҳои баҳодихӣ муайян кардани ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он нодуруст мебошад.

Таҷрибаи қонунгузории мамлакатҳои хориҷӣ низ аз он шаҳодат медиҳад, ки баҳодихии замин на дар асоси қонунгузории умумӣ оид ба ҷаъолияти баҳодихӣ, балки тибқи санади меъёрии алоҳида оид ба баҳои замин ба роҳ монда мешавад. Ҳамчунин дар давлатҳои, ки замин ҳамчун объекти моликияти хусусӣ эътироф гардидааст, баҳои замин тибқи санади меъёрии ҳуқуқии махсус дар асоси шаклу усулҳои хоси қитъаи замин, ки имконияти воқеии муайян кардани арзиши қитъаи заминро фароҳам меоваранд, гузаронида мешавад. Аз ҷумла, дар Ҷумҳурии Украина замин ҳамчун объекти моликияти хусусӣ эътироф шудааст, аммо ба дарназардошти хусусиятҳои хосии табиӣ қитъаи замин баҳодихии он тибқи Қонуни Ҷумҳурии Украина «Дар бораи баҳои

замин» аз 11 декабри соли 2003, № 1378-IV ба амал бароварда мешавад. Инчунин, қонунгузории Федератсияи Россия низ заминро объекти моликияти хусусӣ ва мустақили муомилот эътироф кардааст ва новобаста аз он ки баҳои замин дар ин кишвар тибқи қонунгузорӣ оид ба фаъолияти баҳодихӣ муайян карда мешавад, аммо дар Федератсияи Россия низ лоиҳаи Қонуни федералӣ «Дар бораи баҳои замин»<sup>1</sup> омода гардидааст, яъне қонунгузории кишвари мазкур рӯ ба қабули санади меъёрии махсус дар бораи баҳои замин оварда истодааст. Ин аз он гувоҳӣ медиҳад, ки қитъаи замин новобаста аз шакли моликият тибқи санади меъёрии алоҳида, бо дарназардошти хусусиятҳои хоси худ мавриди баҳогузурӣ қарор дода мешавад.

Ҳамин тавр, ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он, ба сифати объекти баҳодихӣ мувофиқи қонунгузорӣ оид ба фаъолияти баҳодихӣ шуда наметавонад ва баҳои ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин на тибқи Қонуни ҚТ «Дар бораи фаъолияти баҳодихӣ», балки бояд дар ҳама ҳолат (новобаста аз объекти муомилоти граждани эътироф намудани он) тибқи санади меъёрии ҳуқуқии махсус – Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» анҷом дода шавад, ҳамчунин ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин дар м. 5 Қонуни мазкур ба сифати объекти баҳои замин муқаррар гардад.

Баҳои замин ин нишондихандаи кадастрии замин мебошад. Баҳои кадастрии давлатии замин барои муқаррар намудани арзиши кадастрии қитъаҳои замини таъиноти мақсаднокиашон гуногун гузаронида мешавад. Баҳои кадастрии давлатии замин дар тамоми қаламрави ҚТ гузаронида мешавад, яъне хусусияти умумихатмӣ ва умумидавлатӣ дорад. Дар ҳамаи воҳидҳои маъмурию ҳудудии кишвар бо тартиби муқаррарнамудаи қонунгузорӣ баҳои кадастрии давлатии замин анҷом дода мешавад.

Ба андешаи Н.М. Затолокина ва В.А. Юшин арзиши кадастрии замин ин арзиши махсусе мебошад, ки ба сифати алтернативаи арзиши бозорӣ дар ҳолати мавҷуд набудани имконияти ба таври инфиродӣ баҳо додани ҳар як қитъаи замин ва ба ҳисоб гирифтани хусусиятҳои онро муайян намудан баромад менамояд<sup>2</sup>.

Ба андешаи Р.В. Ананев масъалаи муайян намудани арзиши кадастрии қитъаи замин ба арзиши бозории он баробар аст ва дар замони муосир барои иҷорадихандаи қитъаи замини дар моликияти давлатӣ ва муниципалӣ қарордошта, ки ҳуқуқ ба он маҳдуд нагардидааст, пардохткунандаи андозии замин, ҳамчунин барои гирандаи пардохти иҷораи истифодабарии қитъаи замини дар

<sup>1</sup>Манбаи дастрасӣ: URL: <https://www.lawmix.ru/lawprojects/71282> (санаи мурочиат: 26.05.соли 2020).

<sup>2</sup>Затолокина Н.М., Юшин В.А. Актуальные проблемы формирования кадастровой стоимости земель // Научные ведомости БелГУ. Серия: Естественные науки. – 2011. – № 9 (104). – С. 191-194.

моликияти давлатӣ ва маҳаллӣ қарордошта ва гирандаи андози замин аҳамияти муҳим дорад<sup>1</sup>.

В.И Задорин қайд менамояд, ки «баҳои кадастрӣ маҷмӯи амалҳои маъмурӣ ва техникӣ оид ба муқаррар намудани арзиши кадастрии объектҳои молу мулки ғайриманқул дар ҳудудҳои воҳидҳои маъмурӣ-ҳудудӣ вобаста ба минтақаи баҳодихӣ дар санаи муайян анҷомдодаро фаро мегирад»<sup>2</sup>.

Баҳои кадастрии замин тибқи тартиб ва усулҳои муқаррарнамудаи қонунгузорӣ амалӣ карда мешавад. Усулҳо ва тартиби баҳои кадастрии давлатии заминро бо пешниҳоди мақомоти ваколатдори давлатии батанзимдарории муносибатҳо вобаста ба замин, Ҳукумати ҚТ тасдиқ мекунад.

Дар ҳолатҳои муайян қорҳои баҳои замин бояд ба таври ҳатмӣ анҷом дода шавад. Ҳолатҳои ҷойдоранд, ки ҳангоми ба вучуд омадани онҳо анҷом додани баҳои замин ҳатмӣ мебошад. Гузаронидани баҳои замин ҳангоми бастанӣ аҳдҳо оид ба қитъаҳои замин (ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин) ҳатмӣ мебошад: ҳангоми муайян кардани арзиши замин (ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин) бо мақсади хусусигардонӣ, супоридан барои идоракунии бо боварӣ асосёфта ё ба иҷора додани онҳо; ҳангоми истифодаи ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он ҳамчун предмети гарав; ҳангоми хариду фурӯш, тӯхфа, мубодила ё аҳдҳои дигар вобаста ба бегона кардани ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин бо ҳуқуқи бегона намудани он.

Инчунин, дар ҳолати ба вучуд омадани баҳс оид ба арзиши объекти баҳогузори, аз ҷумла: ҳангоми милликунонии қитъаҳои замин; ҳангоми қарздиҳии ипотекаӣ ба шахсони воқеӣ ё ҳуқуқӣ дар ҳолатҳои баҳс оид ба арзиши ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин ҳамчун предмети ипотека; ҳангоми гирифтани қитъаҳои замин барои эҳтиёҷоти давлатӣ ва ҷамъиятӣ;

ҳангоми баҳодихии замин бо мақсади назорати дурусти пардохти андоз дар ҳолати баҳс дар бораи ҳисобкунии манбаи андоз, анҷом додани баҳои замин ҳатмӣ мебошад.

Новобаста аз он, ки асосҳои болозикр дар қонунгузорӣ пешбинӣ нагардидаанд, аммо бояд ҳангоми гузаронидани баҳои замин ба инобат гирифта шаванд. Дар Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» низ муқаррар намудани ин асосҳо аз мақсад ҳолӣ намебошад. Ҳамин тавр, танзими ҳуқуқи баҳои замин дар ҚТ бояд ба самтҳои зерин равона карда шавад:

<sup>1</sup>Ананьев Р.В. Актуальные вопросы установления кадастровой стоимости земельного участка равной рыночной // Вестник гражданского процесса. – 2014. – № 2. – С. 291-298.

<sup>2</sup>Задорин В.И. Оценка и реструктуризация финансовых институтов: учебное пособие. – Магадан: Магаданский институт экономики Санкт-Петербургской академии управления и экономики, 2006. – С. 105.

– танзими ҳуқуқи баҳои замин дар кишвар бояд ба таври васеъ ба роҳ монда шавад, аз ҷумла, дар Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» масъалаҳои зерин бояд мавриди танзим қарор дода шаванд: мақсад ва принципҳои баҳои замин; асосҳои гузаронидани баҳои замин; асосҳои хатмӣ будани гузаронидани баҳои замин; танзими намудҳои алоҳидаи баҳои замин ва тартиби анҷом додани онҳо; ҳуҷҷатгузорӣ оид баҳои замин ва тасдиқи онҳо;

– дар Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» бо дарназардошти омӯзиш ва таҳлили қонунгузории мамлакатҳои хориҷӣ ба мафҳумҳои асосӣ дигар мафҳумҳо ворид карда шаванд;

– бо дарназардошти принципи ташкили бозори ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин мақсади баҳои замин бояд васеъ карда шавад, аз ҷумла, муайян намудани арзиши воқеии қитъаи замин бо мақсади дуруст муайян намудани андоз аз қитъаи замин, иҷорапулӣ, арзиши бозории ҳуқуқи истифодаи қитъаи замин ва дигар пардохтҳо ба қитъаи замин;

– бо мақсади иҷрои меъёрҳои Қонуни ҚТ «Дар бораи баҳои замин» пурра танзим намудани муносибатҳо вобаста ба баҳои замин дар кишвар санадҳои меъёрии ҳуқуқи зерқонунӣ қабул карда шавад;

– мувофиқи мақсад аст, ки дар кишвар баҳои замини категорияҳои алоҳидаи фонди ягонаи давлатии замин бо баҳисобгирии хусусиятҳои хоси онҳо ба роҳ монда шавад, махсусан қабули санади меъёрии зерқонунӣ оид ба тартиби баҳодихии заминҳои таъиноти кишоварзӣ дар ҚТ зарур мебошад.

#### **Адабиёт:**

1. Затолокина Н.М., Юшин В.А. Актуальные проблемы формирования кадастровой стоимости земель // Научные ведомости БелГУ. Серия: Естественные науки. – 2011. – № 9 (104). – С. 191-194.
2. Ананьев Р.В. Актуальные вопросы установления кадастровой стоимости земельного участка равной рыночной // Вестник гражданского процесса. – 2014. – № 2. – С. 291-298.
3. Задорин В.И. Оценка и реструктуризация финансовых институтов: учебное пособие. – Магадан: Магаданский институт экономики Санкт-Петербургской академии управления и экономики, 2006. – С.98 - 109.

**Соҳибзода М. М.**

#### **Фишурда**

##### **Танзими ҳуқуқи баҳои замин дар Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Дар мақолаи мазкур асосҳои ҳуқуқи танзими муносибатҳо вобаста ба баҳои замин, мазмун, моҳият, объект ва мақсади баҳои замин ва баҳои кадастрии давлатии замин таҳлил гардидааст. Ҳамчунин асосҳои хатмии гузаронидани баҳои замин дар мақолаи мазкур мавриди омӯзиш ва таҳқиқ қарор дода шудааст. Муаллиф бо мақсади тақмили қонунгузории соҳаи баҳои замин самтҳои ояндаи тақмили қонунгузории соҳаи мазкурро пешбинӣ намудааст.

Соҳибзода М. М.

**Аннотация**

**Правовое регулирование оценки земли в Республике Таджикистан**

В статье анализируются правовые основы регулирования оценки земель, содержание, характер, объект и назначение оценки земель и государственной кадастровой оценки земель. В этой статье также исследуются обязательные основания для оценки земли. В целях совершенствования законодательства в области оценки земли автор предлагает дальнейшие направления совершенствования законодательства в этой сфере.

Sohibzoda M. M.

**The summary**

**Legal regulation of land valuation in the Republic of Tajikistan**

The article analyzes the legal basis for the regulation of land valuation, the content, nature, object and purpose of land valuation and state cadastral valuation of land. This article also explores the required grounds for valuing land. In order to improve the legislation in the field of land valuation, the author proposes further directions for improving legislation in this area.

Каримзода Р.\*

**ҶАНБАҲОИ ҲУҚУҚӢИ БААМАЛБАРОРИИ ФАЪОЛИЯТИ  
ФАРҲАНГӢ**

**Калидвожаҳо:** жанбаҳои ҳуқуқӣ, фаъолияти фарҳангӣ, ёдгориҳои таърихӣ фарҳангӣ, намудҳои фарҳанги халқӣ, фаъолияти китобдорӣ, телевизион ва радио, тадқиқоти илмӣ дар соҳаи фарҳанг, мубодилаи фарҳангии байналмилалӣ, сарватҳои фарҳангӣ.

**Ключевые слова:** правовые аспекты, культурная деятельность, памятники истории и культуры, виды народной культуры, библиотека, теле- и радио деятельность, научные исследования в области культуры, международный культурный обмен, культурные ценности.

**Keywords:** legal aspects, cultural activities, historical and cultural monuments, types of folk culture, library, television and radio activities, scientific research in the field of culture, international cultural exchange, cultural values.

Иҷрои самарабахши вазифаҳои иҷтимоӣю иқтисодӣ дар Тоҷикистон ба раванди тармиму барқарорсозии мероси таърихӣ фарҳангӣ бо мақсади баланд бардоштани маърифат ва ҷаҳонбинии фарҳангии омма, бахусус наврасон ва ҷавонон, густариши худшиносию ҳудогоҳӣ ва ифтихори миллий

---

\*Унвонҷӯи кафедраи ҳуқуқи соҳибкорӣ ва тиҷорати факултети ҳуқуқшиносии До-нишгоҳи миллии Тоҷикистон.

дар байни ҳамаи табақаҳои аҳоли нақши созандагӣ дорад. Дар навбати худ ин ёдгориҳо дар баланд бардоштани ҳисси ифтихори миллӣ, худшиносии ватандӯстӣ ва арзи сипос ба хунару санъати волои ниёгон, муаррифии халқи кӯҳанбунёд ва тамаддунофарии тоҷик ба олами муосир мақоми хосаи худро доранд<sup>1</sup>.

Ҷумҳурии Тоҷикистон (минбаъд - ҶТ) яке аз кишварҳои мутамаддини ҷаҳон буда, дар он ба масъалаҳои ҳифзу эҳё ва густариши арзишҳои фарҳангӣ тавачҷуҳи зиёд зоҳир мешавад. ҶТ бо ташкилоти зертобеи СММ оид ба масъалаҳои маориф, илм ва фарҳанг (ЮНЕСКО) ҳамкориҳои зичу пурмаҳсул дошта, ҷиҳати муаррифӣ ва ҳифзи мероси ғайримоддӣ фарҳангии Тоҷикистон саъю талоши зиёд дорад. Аз ҷониби ҶТ то ба имрӯз 4 номгӯи фарҳангии ғайримоддӣ: номинатсияҳои "Шашмақом", "Оши палав ҳамчун хӯроки анъанавии тоҷикон ва контекстҳои иҷтимоӣ фарҳангии он дар Тоҷикистон" (2016с.), номинатсияи муштараки "Наврӯз" (2016с.), ки аз ҷониби 12 кишвар таҳия шудааст ва "Чакан - хунари гулдӯзӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон" (2018с.) дар Феҳристи репрезентативии ЮНЕСКО сабт шудаанд<sup>2</sup>.

Таъмин намудани талаботи зарурӣ барои фаъолияти инсон аҳамияти аввалиндараҷа дорад. Ҳамчунин инсон наметавонад танҳо бо қонеъгардонии талаботҳои зарурӣ қаноат наояд. Дар таъмин намудани фаъолияти зиндагии ӯ талабот ба ҷойивазкунӣ, муошират, гирифтани маълумот ҷои муҳимро ишғол мекунад. Инчунин қонеъгардонии талаботҳои фарҳангӣ муҳим мебошад, ки фаъолияти фарҳангӣ ба он равона карда шудааст.

Ба андешаи Д.Ш. Сангинов хизмати фарҳангӣ ҳамчун амали субъекти хоҷагидори соҳаи фарҳанг, ки ба рушди маънавӣ истеъмолкунандагон равона гардидаст, асоснок мегардад. Талаботи маънавӣ – ин майли ботинии инсонро ба эҷодкориҳои маънавӣ, муносибатҳои маънавӣ ва бунёди арзишҳои маънавӣ ифода месозад. Дар баробари ин ташаккули фарҳангии ҳуқуқии истеъмолкунанда бидуни механизми ҳуқуқии таъминоти зарурӣ ва самарабахши хизматрасонии фарҳангӣ ғайриимкон мебошад. Хизмати фарҳангӣ воситаи ташаккули шахсият буда, ба истеъмолкунанда барои дарки фарҳанг таъсир мерасонанд, шароити беҳтарсозандаи сифат ва моҳияти зиндагиро созмон ва ташаккул медиҳанд<sup>3</sup>.

<sup>1</sup> Барномаи давлатии ҳифзи мероси таърихӣ фарҳангӣ барои солҳои 2012-2020, аз 3 – юми декабри соли 2011, № 577 // Бонки марказонидашудаи иттилооти ҳуқуқӣ. ADLIA. Версия 7.00. аз 06.12.2019 с.

<sup>2</sup> Барномаи давлатии ҳифзи мероси ғайримоддӣ фарҳангии халқи тоҷик барои солҳои 2021-2025 аз 31 март соли 2020, № 206// Бонки марказонидашудаи иттилооти ҳуқуқӣ. ADLIA. Версия 7.00. аз 05.05.2020 с.

<sup>3</sup> Сангинов Д.Ш. Проблемаҳои танзими ҳуқуқии фаъолияти соҳибкорӣ оид ба хизматрасонии иҷтимоӣ фарҳангӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: автореферати диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илми доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ.- Душанбе, 2019.- С.10-11.

Заминаи ҳуқуқи баамалбарории фаъолияти фарҳангиро дар ҶТ Конститутсияи ҶТ ва қонунҳои дигари миллии дар соҳаи фарҳанг ташкил медиҳанд. Дар асоси м. 40 Конститутсияи ҶТ ҳар шахс ҳуқуқ дорад озодона дар ҳаёти фарҳангии ҷомеа, эҷоди бадеӣ, илмӣ ва техникӣ ширкат варзад, аз дастовардҳои онҳо истифода кунад. Сарватҳои фарҳангӣ ва маънавиро давлат ҳимоя мекунад<sup>1</sup>. Дар соҳаи фарҳанги ҶТ яке аз санадҳои асосии амалкунанда Қонуни миллии «Дар бораи фарҳанг» мебошад, ки 13 – уми декабри соли 1997, № 516 қабул шудааст<sup>2</sup>. Дар ин Қонун ҳуқуқҳои шахрвандон дар соҳаи фарҳанг, роҳҳои истифодаи арзишҳои фарҳангӣ, имкониятҳои таъсиси муассисаҳои нави фарҳангӣ ва ҳунари, шаклҳо ва намудҳои фаъолияти онҳо, ҳуқуқҳои ташкилотҳои ғайридавлатӣ ва ашхоси ҷудогона муайян карда шудаанд. Дар асоси ин Қонун фарҳанг - маҷмӯи арзишҳои моддию маънавие, ки инсоният онҳоро офарида, бо мақсади рушди маънавии шахс истифода мебарад. Фаъолияти фарҳангӣ бошад - фаъолияти шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ, ки ба эҷод, истехсол, эҳё, ҳифз, рушд, интишор ва истифодабарии арзишҳои фарҳангӣ марбут аст. Дар баробари ин сарватҳои фарҳангӣ (арзишҳо) ҳамчун - воситаҳои моддию маънавии дорои хусусиятҳои дунявӣ динӣ ва дигар арзишҳо, ки аҳамияти таърихӣ, илмию бадеӣ ва фарҳангӣ доранд, дарҷ шудааст.

Дар м. 2 Қонуни ҶТ «Дар бораи фарҳанг» намудҳои алоҳидаи фаъолияти фарҳангӣ дарҷ шудаанд, ки онҳоро метавон ҳамчун серсоҳаҳои соҳаи фарҳанг номид: ошкор, омӯзиш, ҳифз, тармим ва истифода намудани ёдгориҳои таърихӣ фарҳангӣ; адабиёти бадеӣ, кинематография, санъати сахнавӣ, рақсӣ, мусиқӣ, тасвирӣ, суратгирӣ ва дигар намуду навъҳои (жанрҳои) санъат; касбу ҳунари бадеии халқӣ, намудҳои фарҳанги халқӣ, забонҳо, лавҳаҳо, фолклор, анъанаву маросимҳо, топонимҳои таърихӣ; эҷодиёти бадеии хаваскорон; таъбу наشري китоб, фаъолияти китобдорӣ ва фаъолияти дигари фарҳангие, ки бо эҷоду ташвиқи китоб ва истифодаи он вобаста аст, инчунин фаъолияти муассисаҳои бойгонӣ; кори осорхона ва ҷамъоварию гурӯҳбандӣ кардани ёдгориҳои таърихӣ фарҳангӣ; телевизион, радио ва дигар воситаҳои намоиш, шунавонидан, дар мавриди офаридан ва густариши сарватҳои фарҳангӣ; тарбияи зебоиписандӣ (эстетикӣ), маълумоти бадеӣ, фаъолияти педагогӣ дар ин соҳа; тадқиқоти илмӣ дар соҳаи фарҳанг; мубодилаи фарҳангии байналмилалӣ; истехсоли мавод, таҷҳизот ва воситаҳои дигари марбут ба нигоҳ доштан, офаридан, интишор ва азхудкунии сарватҳои фарҳангӣ; фаъолияти дигаре, ки тавассути он сарватҳои фарҳанг эҷод, ҳифз ва азхуд карда мешаванд.

<sup>1</sup> Конститутсияи ҶТ аз 6 ноябри соли 1994 бо тағйиру иловаҳо аз 22 майи соли 2016. - Душанбе, 2016.- С.10.

<sup>2</sup> Қонуни ҶТ аз 13 – уми декабри соли 1997, № 516 «Дар бораи фарҳанг»// Бонки марказонидашудаи иттилооти ҳуқуқӣ. ADLIA. Версия 7.00. аз 06.12.2019 с.

Бо назардошти намудҳои алоҳидаи ғабӯлияти фарҳангӣ дар кишвар санадҳои меъёрии ҳуқуқии зиёд қабул шудаанд. Дар баробари санадҳои меъёрии ҳуқуқии соҳаи фарҳанг, дар адабиёти илмӣ мафҳуми ғабӯлияти фарҳангӣ гуногун пешниҳод шудааст:

1. Ғабӯлияти фарҳангии конституционӣ ҳуқуқӣ – ин категорияи конституционӣ фарҳангӣ барои ифода кардани маҷмӯи дастовардҳо, маҷмӯи арзишҳо, ки аз ҷониби одамон дар соҳаи конституционӣ ҳуқуқӣ сохта шудааст ба шумор меравад, ки низоми муносибатҳои иҷтимоӣ, иқтисодӣ, сиёсӣ ва ҳуқуқиро тасниф мекунад, ки ба ташаккули ҷунин сохтори ҷамъиятӣ мусоидат мекунад, ки дар он ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд риоя мешавад, давлат ва мақомотҳои он бошанд мутобиқи конституцияи демократӣ амал мекунад. Он бо соҳибхитиярии халқӣ, тақсими ҳокимият, шикастнопазир ва ҷудонашавандагии ҳуқуқ ва озодиҳои умумиэтирофгардидаи инсон ва шаҳрванд тасниф мешавад. Ин арзиш рафтори конституционӣ ва шуури одамонро равона ва ҳамоҳанг месозад, ба ташаккули инсон таъсири мусбӣ мерасонад, аз насл ба насл дода шуда, мукамал мегардад<sup>1</sup>.

2. Ғабӯлияти фарҳангӣ – яъне ғабӯлият оид ба нигоҳдорӣ, таъсисдиҳӣ, паҳнкунӣ ва азхудкунии арзишҳои фарҳангӣ мебошад. Ба шумораи онҳо дохил мешавад: ошкоркунӣ, омӯзишкунӣ, муҳофизат, таъмир ва истифодаи ёдгориҳои таърихӣ ва фарҳангӣ; адабиёти бадеӣ, кинематография, санъати саҳнагӣ, ҳайкалтарошӣ, мусиқӣ, меъморӣ ва дизайн, санъати сурат, дигар жанрҳо ва намудҳои санъат; касб ва ҳунарҳои бадеии халқӣ, фарҳанги халқӣ дар ҷунин ифодаи он ҳамчун забон, лаҳча ва гуфтугӯ. Фолклор, одат ва расму оинҳо; эҷодиёти бадеии ҳаваскорона; кори осорхона; кори нашри китоб ва китобхона; кори бойгонӣ; тарбияи эстетикӣ, таълимоти бадеӣ; мубодилаи фарҳанги байналмилалӣ; дигар ғабӯлиятҳо, ки дар натиҷаи он арзишҳои фарҳангӣ нигоҳ дошта мешаванд, ташкил карда мешаванд, паҳн карда мешаванд ва азхуд карда мешаванд. Дар зери арзишҳои фарҳангӣ намунаҳои ахлоқӣ эстетикӣ, меъёрҳо ва намунаҳои рафтор, забонҳо, лаҳчаҳо ва гуфтугӯҳо, анъана ва одатҳои миллӣ, топонимҳои таърихӣ, фолклор, касб ва ҳунарҳои бадеӣ, асарҳои фарҳанг ва санъат, натиҷа ва усулҳои тадқиқотҳои илмӣ ғабӯлияти фарҳангӣ, ки дорои аҳамияти таърихӣ фарҳангӣ мебошанд, бино, иншоот, ашё ва технологияҳо, ҳудуд ва объектҳои дар муносибати таърихӣ фарҳангӣ беҳамто фаҳмида мешаванд<sup>2</sup>.

3. Ғабӯлияти фарҳангӣ дар се ҷанбаҳои ба ҳам алоқаманд ифода мешавад, яқум фарҳанг дода мешавад, он мерос ё анаъанаи иҷтимоиро

<sup>1</sup>Харитоновна Н.Н. Конституционно-правовая культура как составная часть общей культуры и правовой культуры// Вестник образовательного консорциума Среднерусский университет. Серия: Гуманитарные науки.- 2018.- № 12.- С. 113-119.

<sup>2</sup>Пронин А.А. Права и свободы человека и гражданина в сфере культуры// Известия высших учебных заведений. - Уральский регион.- 2018.- № 2.- С. 75-86.

ташкил медиҳад; дуюм, ин он аст, ки онро меомӯзонанд, фарҳанг ифодаи генетикии табиати инсон намебошад, яъне ин хосияти табиӣ ҳамчун шунавоӣ ё биниш намебошад, сеюм он умумикабулгашта мебошад. Ҳамин тавр он аз як тараф маҳсулот, аз тарафи дигар низоми детерминанти амали мутақобилаи иҷтимоии инсонӣ мебошад. Фарҳанг дар муносибат бо ҳуқуқ падидаи васеътар мебошад, ки функцияҳои дарккунӣ, сотсиализатсиякунӣ, меъёрӣ, мувофиқшавӣ, интиқолдиҳӣ, иттилоотӣ, коммуникатсионӣ, ҳавасмандкунӣ, сафарбаркунӣ, мутаҳидкунӣ ва дигар функцияҳоро иҷро мекунад, қобилияти махсуси фаъолияти инсонӣ мебошад, ки ба ҷодкунии арзишҳои маънавӣ ва моддӣ равона мебошад, ки натиҷааш низоми инкишофёбандаи идеалҳо, арзишҳо, меъёри рафтори дарҷкардашуда, аз ҷумла дар ҳуқуқ дарҷшуда мебошад. Дар ҳамин функцияи ҳуқуқташкилкунандаи он ҳамчун тафаккури бисёрҷонибаи хирқаи инсон ифода мегардад<sup>1</sup>.

Ба андешаи мо фаъолияти фарҳангӣ – ин фаъолияти субъектони асосии он дар истехсолот, истехсолоти такрорӣ, истеъмол, нигоҳдорӣ ва паҳнкунии арзишҳо ва хизматҳои фарҳангӣ ба воситаи ташкил ва гузаронидани вақтҳои асосӣ мебошад. Аломатҳои фаъолияти фарҳангӣ инҳо мебошанд: он яке аз намудҳои асосии фаъолият дар соҳаи ҳаётии ҳам одамони алоҳида, ҳам ҷамъаи умумӣ мебошад; он хусусияти ташаккулёбандагӣ дорад, аз ҷониби қормандони фарҳанг ва санъат дар асоси касбӣ ва ғайрикасбӣ, дар вақти озод ва ё қори он ба амал бароварда мешавад.

Дар асоси таҳлили мафҳум ва аломатҳои дар боло зикршуда тасдиқ намудан мумкин аст, ки фаъолияти фарҳангӣ дорои намудҳои зерин аст: эҷодияти бадеии халқӣ; санъати театрии ва мусиқӣ; санъати тасвирӣ; нашри китобҳо, фаъолияти китобхонавию иттилоотӣ; таълимот дар соҳаи фарҳанг ва омодакунии кадрҳо; тадқиқотҳои илмӣ дар соҳаи фарҳанг.

#### Адабиёт:

1. Барномаи давлатии ҳифзи мероси ғайримоддии фарҳангии халқи тоҷик барои солҳои 2021-2025, аз 31 март соли 2020, № 206// Бонки марказонидашудаи иттилооти ҳуқуқӣ. ADLIA. Версия 7.00. аз 05.05.2020 с.

2. Барномаи давлатии ҳифзи мероси таърихию фарҳангӣ барои солҳои 2012-2020, аз 3 декабри соли 2011, № 577 // Бонки марказонидашудаи иттилооти ҳуқуқӣ. ADLIA. Версия 7.00. аз 06.12.2019 с.

3. Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 6 ноябри соли 1994 бо тағйиру иловаҳо аз 22 майи соли 2016.- Душанбе, 2016.- 83с.

<sup>1</sup> Хаткевич Н.Н. Культура как фактор воздействия на развитие права// В сб: Традиции университета: от Франциска Скорины до современности. /Сб. матер межд. научной конф.- 2017.- С. 258-261.

4. Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон, аз 13 декабри соли 1997, № 516 «Дар бораи фарҳанг»// Бонки марказонидашудаи иттилооти ҳуқуқӣ. ADLIA. Версия 7.00. аз 06.12.2019 с.

5. Пронин А.А. Права и свободы человека и гражданина в сфере культуры// Известия высших учебных заведений. Уральский регион. - 2018.- № 2.- С. 75-86.

6. Сангинов Д.Ш. Проблемаҳои танзими ҳуқуқи фаъолияти соҳибкорӣ оид ба хизматрасонии иҷтимоию фарҳангӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: автореферати диссертатсия барои дарёфти дараҷаи илмии доктори илмҳои ҳуқуқшиносӣ.- Душанбе, 2019.- 53с.

7. Харитонова Н.Н. Конституционно-правовая культура как составная часть общей культуры и правовой культуры// Вестник образовательного консорциума Среднерусский университет. Серия: Гуманитарные науки.- 2018.- № 12.- С. 113-119.

8. Хаткевич Н.Н. Культура как фактор воздействия на развитие права// В сб: Традиции университета: от Франциска Скорины до современности сб. матер. Международной научной конференции.- 2017.- С. 258-261.

**Каримзода Р.**

#### **Фишурда**

#### **Чанбаҳои ҳуқуқи баамалбарории фаъолияти фарҳангӣ**

Дар мақолаи муаллиф яке аз проблемаҳои мубраму муосири илми ҳуқуқи граждани ва ҳуқуқи соҳибкорӣ – чанбаҳои ҳуқуқи баамалбарории фаъолияти фарҳангӣ таҳлил шудааст. Ба андешаи муаллиф фаъолияти фарҳангӣ – ин фаъолияти субъектони асосии он дар истехсолот, истехсолоти такрорӣ, истеъмол, нигоҳдорӣ ва паҳнкунии арзишҳо ва хизматҳои фарҳангӣ ба воситаи ташкил ва гузаронидани вақтҳои асосӣ мебошад.

**Каримзода Р.**

#### **Аннотация**

#### **Правовые аспекты культурной деятельности**

Автор анализирует одну из наиболее актуальных и современных проблем науки гражданского права и предпринимательского права - правовые аспекты осуществления культурной деятельности. По мнению автора, культурная деятельность - это деятельность ее основных субъектов по производству, воспроизводству, потреблению, сохранению и распространению культурных ценностей и услуг посредством организации и проведения досуга.

**Karimzoda R.**

#### **The summary**

#### **Legal aspects of cultural activities**

The author analyzes one of the most pressing and modern problems of the science of civil law and business law - the legal aspects of the implementation of cultural activities. According to the author, cultural activity is the activity of its main subjects for the production, reproduction, consumption, preservation and

dissemination of cultural values and services through the organization and conduct of leisure.

Каримов Х. С.\*

### ТАБИАТИ ҲУҚУҚИИ МУОМИЛОТИ ГРАЖДАНИИ САРВАТҲОИ АСЪОРӢ

**Калидвожаҳо:** асър, қонунгузории асър, муносибатҳои асърӣ, амалиёти асърӣ, муносибаҳои молу мулкӣ.

**Ключевые слова:** валюта, валютное законодательство, валютные отношения, валютные операции, имущественные отношения.

**Keywords:** currency, currency legislation, currency relations, currency transactions, property relations.

Ҷумҳурии Тоҷикистон (минбаъд - ҶТ) аз рӯзи аввали соҳибистиқлолӣ, стратегияи ислоҳоти иқтисодию иҷтимоиро, ки ба бунёди асоси низоми нави иқтисодӣ ва таъмини сатҳи баланди некуаҳволии мардум равона карда шудааст, ба таври қатъӣ амалӣ намуда, диққати асосиро ба таъсиси дастгоҳҳои нави истеҳсолӣ дар соҳаи иқтисод, таҷдид ва беҳтар намудани фаъолияти самараноки корхонаҳои саноатии мавҷуда, ҷалби сармои хориҷӣ, инчунин ҷорӣ намудани технологияи нав равона мекунад<sup>1</sup>. Сарфи назар аз он ки дар илми ҳуқуқшиносӣ мафҳуми “муомилоти граждани сарваҳои асърӣ” ба таври васеъ истифода бурда мешавад, дар байни муҳаққиқон фаҳмиши ягонаи ин истилоҳ вучуд надорад. Сарватҳои асърӣ ва гардиши озоди онҳо барои ба амал баровардани фаъолияти соҳибкорӣ ва химояи ҳуқуқҳои маданияи соҳибкорон нақши беҳамто доранд.

Конститутсияи ҶТ ҳуқуқи ҳар як касро барои озодона истифода намудани молу мулки худ ҷиҳати ба амал баровардани фаъолияти соҳибкорӣ ва дигар фаъолияти бо қонун манънашуда мустақкам намудааст<sup>2</sup>. Гирифтани даромад аз истифодаи амвол як шакли асосии фаъолияти соҳибкорӣ мебошад. Ҳамин тариқ, молу мулк ба сифати воситаи баамалбарории фаъолияти соҳибкорӣ баромад мекунад. Ҳамзамон доштани молу мулк заминаи зарурии машғул шудан ба фаъолияти соҳибкорӣ низ мебошад. Доштани молу мулки алоҳида дар

\*Ассистенти кафедраи ҳуқуқи соҳибкорӣ ва тиҷорати факултети ҳуқуқшиносии ДМТ.

<sup>1</sup>Суханронии Президенти ҶТ муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон дар Конфронси RECCA-V аз 26.03. соли 2012. ш. Душанбе// <http://www.prezident.tj/node/23748> (санаи муроҷиат: 01.01.2020 сол).

<sup>2</sup> Конститутсияи ҶТ аз 6 ноябри соли 1994 дар раъйпурсии умумихалқӣ қабул карда шу два бо тағйиру илоҳавои аз 26 сентябри соли 1999, 22 июни соли 2003 ва 22 майи соли 2016.- Душанбе, 2016.- С.6.

ҳуқуқи моликиятӣ, истифодаи хоҷагӣ ё идоракунии оперативӣ як шарти эътироф шудани ташкилот ҳамчун шахси ҳуқуқӣ баромад мекунад.

Мақсади асоси дар баррасии масъалаи мазкур муаян намудани мафҳумҳои соҳавӣ доништа мешавад. Олимони бахши мазкур оиди муаян намудани мафҳум ва табиати ҳуқуқии муомилоти граждани сарватҳои асъорӣ нуқтаи назари худро ибраз намуданд. Аз ҷумла О.А. Красавчиков муомилоти гражданиро ҳамчун "маҷмӯи уҳдадориҳои граждани - ҳуқуқӣ, ки дар натиҷаи амалҳои қонунии ба интиқоли мол, иҷрои қор, хизматрасонӣ ва пардохти пул бармеояд" муайян кардааст. Ҳамин тариқ, муомилоти гражданиро, аввалан, ҳамчун маҷмӯи меъёрҳои умумӣ ва махсуси институти шартномавӣ, ки муносибатҳои муомилоти гражданиро танзим мекунанд, ва дуюм, ҳамчун маҷмӯи уҳдадориҳои, ки аз амалҳои қонунӣ бармеоянд, фаҳмида мешавад. Аз ин рӯ, ҳангоми муомилоти арзишҳои асъорӣ иҷрои маҷмӯи уҳдадориҳои, ки аз амали қонунӣ бармеоянд, объекти онҳо арзишҳои асъорӣ доништа мешавад<sup>1</sup>.

Л.И. Красавина пешниҳод менамояд, ки муносибатҳои асъорӣ - муносибатҳои марбут ба гардиши пул дар муомилоти байналмилалӣ, ки мубодилаи мутақобилаи натиҷаҳои иқтисодӣ миллиро таъмин мекунанд. Ҷалби арзишҳои асъорӣ дар гардиши молу мулкҳои дохилӣ бознигарӣ кардани ин категорияро дар бар мегирад.<sup>2</sup> Дар доираи муомилоти граждани асъор олимони иқтисодӣ мафҳумҳои "муомилоти тижорат", "муомилоти савдо" ва "муомилоти иқтисодӣ"-ро низ фарқ мекунанд. Чунин ба назар мерасад, ки ҳамаи онҳо ҷузъҳои муомилоти граждани мебошанд ва аз он тавассути аломати маҳдудкунанда - таркиби субъективӣ фарқ карда мешаванд.

Аммо С.А. Муромтсев муомилоти гражданиро аз савдо на аз рӯи мавзӯ, балки аз рӯи мазмуни муносибатҳои худ фарқ мекунад: «Муомилоти савдо аз санадҳои мубодилаи молҳои амволи иборат аст ва аз ин рӯ амалҳои бепул ва амалеро ифода мекунад, ки мубодилаи молҳои ғайримолиқӣ ва дар ниҳоят амалҳои яктарафаро дар бар мегиранд».<sup>3</sup>

В.М. Крашенинников қайд мекунад, ки асъор пулест, ки метавонад шакли моддӣ дошта бошад ва барои амалинамоеи муомилоти нақдӣ ё ғайринақдӣ хизмат кунад. Муомилоти нақд одатан

<sup>1</sup> Советская наука гражданского права. Понятие, предмет, состав и система: Ученые труды / Красавчиков О.А. - Свердловск, 1961.- С.40.

<sup>2</sup> Денежное обращение и кредит при капитализме: учебник // под ред. Л. Н. Красавиной. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Финансы и статистика, 1989.- С. 147.

<sup>3</sup> Муромцев С.А. Гражданское право Древнего Рима. - М.: Статут, 2003. - С. 68.

бо муомилоти чакана ва пардохтҳои ғайримоддӣ алоқаманд аст, масалан пардохти музди меҳнат, нафақа ва ғайра.<sup>1</sup>

Азбаски асъори хориҷӣ яке аз намудҳои арзишҳои асъорӣ ба ҳисоб меравад, дар бораи мавҷудияти муомилоти граждании арзишҳои асъорӣ, ки муомилоти он ҷузъи муносибатҳои иқтисодӣ дониста мешавад, андешарони кардан қобили қабул дониста мешавад.

Д. Ш. Сангинов амалиётро бо арзишҳои асъорӣ ҳамчун амали шахрвандон ва ё шахсони ҳуқуқӣ оид ба хариду фурӯши арзишҳои асъорӣ, мубодила ё истифодаи онҳо ҳамчун воситаи пардохт алоқаманд медонад<sup>2</sup>.

С.С. Алексеев дар зери мафҳуми муомилоти граждани пешниҳод мекунад, ки ф маҷмӯи муносибатҳои амволие, ки бо қонунгузории граждани танзим мегарданд, динамикаи моликиятро ифода мекунад. Аз таърифи боло бармеояд, ки муносибатҳои амволӣ асоси муомилоти граждани мебошанд<sup>3</sup>.

Тибқи м. 1 Қонуни ҚТ “Дар бораи танзими асъор ва назорати асъор” чунин номгуи амалиётҳои асъорӣ муайян шудааст: амалиёте, ки бо гузаштани ҳуқуқи моликият ва дигар ҳуқуқҳо ба сарватҳои асъорӣ, инчунин бо истифодаи онҳо ҳамчун воситаи муомилот ва пардохт алоқаманд мебошанд; ба ҚТ интиқол, ворид ё ирсол намудани сарватҳои асъорӣ; аз ҚТ интиқол, содир ё ирсол намудани сарватҳои асъорӣ; кушодани суратҳисобҳои бонкӣ бо асъори хориҷӣ.<sup>4</sup>

Асъор объекти танзим ва назорати давлатию бонкӣ мебошад. Дар мамлакатҳои нигоҳдорандаи асъор ва ташкилотҳои бо амалиёти сармоявӣ маҳдуд, ҳаҷми вазъи асъори бонкҳо мутаносибан бо асъори миллий яке аз объектҳои назорати асъор мебошад. Бонкҳо ва ташкилотҳои дигари кредитӣ фаъолияти худро дар бозори асъор бо роҳи гузарондани амалиётҳои асъор баамал мебароранд. Дар кори такмилдодаи мазкур дар зери асъор аломатҳои пули давлати хориҷӣ, инчунин қуччатҳои кредитӣ ва пардохт, ки дар воҳидҳои пули хориҷӣ ва дар ҳисоббаробаркуниҳои байналмиллалӣ татбиқ карда мешавад, фаҳмида мешавад. Ҳангоми амалиёт бо асъори хориҷӣ танҳо

<sup>1</sup> Советская наука гражданского права. Понятие, предмет, состав и система: Ученые труды / Красавчиков О.А. - Свердловск, 1961.- С. 81.

<sup>2</sup> Сангинов Д.Ш. Ҳуқуқи соҳибкории Ҷумҳурии Тоҷикистон (матни лексия): воситаи таълимӣ.- Душанбе: «ЭР-граф», 2014.- С. 395.

<sup>3</sup> Алексеев С.С. Выражение особенностей предмета советского гражданского-правового регулирования. Виды гражданских правоотношений и метод гражданского-правового регулирования / С.С. Алексеев // Антология уральской цивилистики 1925-1989: сборник статей. - М.: «Статут», 2001. - С. 30-31.

<sup>4</sup> Қонуни ҚТ аз 13 июни соли 2013, № 964 «Дар бораи танзими асъор ва назорати асъор»// Ахбори Маҷлиси Олии ҚТ, с. 2013, №6, мод. 402.

амалиётро бояд фаҳманд, ки барои ба даст овардани як намуди муайяни асҳори хориҷӣ барои намуди дигари асҳор ё пули милли нигаронида шудаанд. Ҳамин тариқ, амалиёти асҳорӣ як намуди амалиёт бо арзишҳои асҳорӣ мебошад.

Ҳамин тавр, чунин ба назар мерасад, ки дар амалиномаи амалиётҳои асҳорӣ ва амалияи имрӯза бояд фарқияти байни категорияҳо, ба мисли “амалиёти асҳорӣ” ва “амалиёт бо арзишҳои асҳорӣ” фарқ карда шавад. Зарур аст, ки мафҳуми “арзишҳои асҳорӣ” дода шавад ва инчунин мафҳуми “муомилоти асҳорӣ” муттаҳид карда шавад, зеро қонунгузор чун дар мавриди арзишҳои асҳорӣ таърифи онҳоро намода, мафҳумро бо рӯйхати амалҳо маҳдуд мекунад. Шубҳае нест, ки таъсири саривақтӣ ва муассири ҳуқуқӣ ба гардиши арзишҳои асҳорӣ ба устувории пули милли мусоидат мекунад.

#### Адабиёт:

1. Алексеев С.С. Выражение особенностей предмета советского гражданско-правового регулирования. Виды гражданских правоотношений и метод гражданско-правового регулирования // Антология уральской цивилистики 1925-1989: сборник статей. - М.: «Статут», 2001. - С. 30-31.
2. Денежное обращение и кредит при капитализме: учебник // под ред. Л. Н. Красавиной. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Финансы и статистика, 1989.- 365 с.
3. Муромцев С.А. Гражданское право Древнего Рима.- М.: Статут, 2003.- 685 с.
4. Сангинов Д.Ш. Ҳуқуқи соҳибқорӣи Ҷумҳурии Тоҷикистон (матни лексия): воситаи таълимӣ.- Душанбе: «ЭР-граф», 2014. - 500 с.
5. Советская наука гражданского права. Понятие, предмет, состав и система: Ученые труды / Красавчиков О.А. - Свердловск, 1961.- 371 с.
6. Суханронии Президенти ҶТ муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон дар Конфронси RECCA-V аз 26.03.2012. шаҳри Душанбе// <http://www.president.tj/node/23748> (санаи мурочиат: 01.01.2020 с.).

Каримов Х.С.

#### Фишурда

##### Табиати ҳуқуқии муомилоти граждании сарватҳои асҳорӣ

Мақолаи мазкур ба амалиномаи муомилоти граждании сарватҳои асҳорӣ бахшида шуда, нуқтаҳои назари гуногун оиди фаҳмиши мафҳуми амалиёти асҳорӣ мавриди баррасӣ қарор гирифтааст. Хусусан дар мақола нақши пул ҳамчун сарвати асҳорӣ дар низоми муносибатҳои иқтисодӣ таҳлил гардидааст. Муаллиф бо назардошти адабиётҳои илмӣ ва қонунгузориҳои асҳорӣ ҶТ мафҳуми сарватҳои асҳориро мавриди баррасӣ қарор дода, пешниҳоди илман асоснокро манзур намудааст.

Каримов Х.С.

**Аннотация**

**Правовая природа гражданского оборота валютных ценностей**

Данная статья посвящена вопросу осуществления гражданского обращения с валютными ценностями. Автором рассматриваются различные точки зрения на понятие валютных операций. В частности, в статье анализируется роль денег как валютной ценности в системе экономических отношений. Принимая во внимание научную литературу и валютное законодательство Республики Таджикистан, автор исследует понятие валюты и делает научно обоснованное предложение.

Karimov Kh.S.

**The summary**

**The legal nature of civil transactions with currency values**

This article is devoted to the implementation of civil treatment of currency values and discusses various points of view on the concept of currency transactions. In particular, the article analyzes the role of money as a currency value in the system of economic relations. Taking into account the scientific literature and currency legislation of the Republic of Tajikistan, the author discusses the concept of currency and makes a scientifically sound proposal.

Бабаджанов Дж. Б.\*

**ЭМБРИОН – ОБЪЕКТ ИЛИ СУБЪЕКТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА: ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ**

**Калидвожаҳо:** чанин, мақоми ҳуқуқи чанин, ҳаёт ва саломатӣ, ҳуқуқ ба ҳаёт, бордоркунии сунъӣ, технологияҳои биотиббӣ, ҳифз ва химоя.

**Ключевые слова:** эмбрион, правовой статус эбриона, жизнь и здоровья, гражданское право, право на жизнь, экстракорпоральное оплодотворение, биомедицинские технологии, охрана и защита.

**Keywords:** embryo, the legal status of the fetus, life and health, civil law, the right to life, in vitro fertilization, biomedical technologies, protection.

Проблема о правовом статусе эмбриона человека в юридической литературе до сих пор является спорным. В связи с развитием биомедицинских технологий, экстракорпоральным оплодотворением, разными экспериментами и манипуляцией с человеческим эмбрионом на разных стадиях его развития, возникла необходимость определения гражданско-правового статуса

---

\*Соискатель кафедры гражданского права юридического факультета ТНУ. E-mail: bojovidi@mail.ru.

эмбриона. В современном мире, где быстро развиваются и внедряются новые биомедицинские технологии в человеческую жизнь, а также их контроль становится неуправляемым, вопрос об охране и защите право человека (в том числе эмбриона) на жизнь и здоровье является актуальным и своевременным<sup>1</sup>.

В юридической науке, в том числе в гражданском праве вопрос о правовом статусе эмбриона рассматривается с точки зрения его права на жизнь, так как право на жизнь является фундаментальным правом каждого человека и даже человеческого существа, т.е. эмбриона, и поэтому правовое положение эмбриона во многом зависит от основополагающего права на жизнь<sup>2</sup>. Отсюда вытекает вопрос, имеет ли эмбрион право на жизнь или не надделено таким правом, так как, не имея права на жизнь не может идти речи о гражданско-правовом статусе эмбриона человека, то есть право на жизнь является одним из основополагающих и неотъемлемых прав каждого человека, которое провозглашено во Всеобщей декларации прав человека и в других международно-правовых актах.

Об охране и защите человеческой жизни в утробе матери в научной литературе существуют разные мнения. Мнения учёных по этому вопросу

<sup>1</sup> См. подробно: Бабаджанов И.Х. Гражданско-правовые проблемы права на жизнь и здоровье (монография). - Душанбе: «Хумо», 2004; Бабаджанов И.Х. Право на жизнь как юридическая quintessence витальных возможностей человека (монография).- Душанбе: «Ёл», 2010; Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека в аксиологическом и проприетарном измерении (теоретико-правовой анализ) (монография).- Душанбе: «Эр-граф», 2012; Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека как институционально-правовые категории (теоретико- аксиологический и частно-правовой анализ). Монография. В двух книгах. Книга первая. - Душанбе, 2016; Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека как институционально-правовые категории (теоретико- аксиологический и частно-правовой анализ). Монография. В двух книгах. Книга вторая. - Душанбе, 2016.

<sup>2</sup> Бабаджанов И.Х. Право на жизнь и право на искусственное оплодотворение и имплантацию эмбриона.// Государство и право. Душанбе. – 2009. -№ 1.- С.86-109; Бабаджанов И.Х. Юридическое определение момента возникновения и прекращения правоспособности человека и совершенствование гражданского законодательства.// Вестник цивилистики (специальный выпуск) – Душанбе, 2009.- С. 100-125; Бабаджанов И.Х., Бабаджанов Дж.Б. Ответственность за вред, причиненный пациенту и эмбриону в мусульманском гражданском и уголовном праве // Вестник Таджикского национального университета.- Душанбе: «Сино». 2012.- С. 102-110; Бабаджанов И.Х. Право эмбриона (плода) на жизнь, способы ее обеспечения и защиты // Государство и право.- 2007.- №2.- С. 34-39; Бабаджанов И.Х. Право эмбриона (плода) на жизнь в свете международных стандартов // «Проблемы международного публичного и частного права: теория и практика».- Душанбе, 2008.- С.136- 154; Бабаджанов И.Х. Правовое регулирование статуса эмбриона человека: светский и религиозный аспекты // Юридическая наука: история и современность.// Федеральный научно-практический журнал.- 2012.- №8. - С. 14-26; Бабаджанов И.Х. Возникновение правосубъектности человека: некоторые дискуссионные вопросы истории и современности // Правовое поле современной экономики.// Федеральный научно-практический журнал.- 2012.- №7.- С.122-129; Бабаджанов И.Х. Охраны права внутриутробного ребенка на жизнь: законодательство России, Республики Таджикистан и других стран // Вестник ТНУ.- 2014.- №3/1 (128).- С. 86-93.

различны и противоречат друг другу. Анализ литературы показывает, что к вопросу установления момента охраны человеческой жизни существует три подхода, т.е. абсолютистский, умеренный и либеральный.

Представители абсолютистской теории признают человеческий эмбрион абсолютной ценностью, а также священным, неприкосновенным и считают, что человеческая жизнь должна охраняться и защищаться с момента зачатия. В.А. Голиченко и Д.В. Попов на основе современных данных биологии доказывают, что человеческая жизнь начинается «с момента слияния ядер мужских и женских половых клеток и образования единого ядра, содержащего неповторимый генетический материал»<sup>1</sup>. Бернанд Натансон после проведения несколько научных исследований с эмбрионом пришел к такому выводу: «Тот факт, что эмбрион есть отдельное человеческое существо со всеми особыми, личными характеристиками, сегодня не ставится под сомнение»<sup>2</sup>.

Сторонники умеренной позиции признают права на жизнь за эмбрионом с определенной стадии развития<sup>3</sup>.

Либералы вообще не признают эмбрион как ценность и полагают, что с ней можно обращаться как с определенной вещью и совершать различные действия и манипуляции<sup>4</sup>.

Представители основных религиозных конфессии, как ислам, христианство, иудаизм единодушно признают, что жизнь – это дар от Бога, никто ни имеет право определять судьбу другого человека и лишать его жизни, а также осуждают приравнивание эмбриона к особым вещам, объектам.

Среди ученых правоведов тоже нет единого мнения о правовой судьбе эмбриона человека. В научной литературе к проблеме определения правового положения эмбриона существуют два противоположных точки зрения.

Часть ученых Е.С. Митрякова, А. М. Авакьян и т.д. признают эмбрион объектом права и приравнивают его к особым вещам, ограниченным в обороте. С точки зрения Е.С. Митряковой эмбрион является объектом, который может принадлежат ограниченным участникам гражданского оборота<sup>5</sup>. По мнению А.М. Авакьян и А.А. Морозовой «эмбрион – это особый объект гражданских правоотношений, ограниченный в обороте, представляющий собой раннюю стадию развития человеческого организма»<sup>6</sup>.

<sup>1</sup>Ковлер А.И. Антропология права.- М., 2002.- С. 456.

<sup>2</sup>Митрополит Никопольский Милитий. Аборты.- М., 1998.- С. 22.

<sup>3</sup>Курило Л.Ф. Развитие эмбриона человека и некоторые морально-этические проблемы методов вспомогательной репродукции. Проблемы репродукции.- М., 1998.- №3.- С. 39-49.

<sup>4</sup>Репин В.С. Новые биотехногенные реальности в медицине XXI века: место и роль биоэтики // Медицина и право./ Матер. конф.- М., 1999.- С. 85.

<sup>5</sup>Митрякова Е.С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России: дисс. на соис. уч. степ. к.ю.н. -М., 2006.- С. 32.

<sup>6</sup>Авакьян А.М., Морозова А.А. Эмбрион: субъект или объект гражданских правоотношений / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/> (дата обращения: 10.04.2020г.).

Вторая группа ученых, признают эмбрион «субъектом права», «личностью», «пациентом» и наделяют его определенными правами. Данная группа правоведов провозглашают за эмбрионом естественные права на жизнь и правовой охраны, а также наделяют его определенными правами. Например, К.Н. Свитнев справедливо подчеркивает, что эмбрион на всех стадиях своего развития должен признаваться человеческим существом и, безусловно, иметь абсолютную ценность и право на жизнь с момента оплодотворения<sup>1</sup>. В этом контексте очень интересна точка зрения Л.Т. Гибадуллиной<sup>2</sup>, которая рассматривает плод как пациента, соответственно как «реального субъекта» медицинских правоотношений и наделяет его определёнными медицинскими услугами и правами.

Мы присоединяемся к мнению второй группы ученых и будем обосновать, что эмбрион не специальный объект правоотношений, ни вещь ограниченный в обороте, а является «будущим субъектом права», который имеет право на жизнь, право на защиту и правовой охране и т.д. Каждый человек безусловно проходит эмбриональную стадию развития, отвергать и игнорировать этот естественный процесс и факт означает, что мы отвергаем свою человеческую природу (сущность) и принадлежность роду человеческому. Эмбрион это один и тот же самостоятельно сложный человеческий организм отличающиеся от организма матери, который развивается и совершенствуется непрерывно, используя материнскую чрево как идеальную среду. Мы полагаем, что эмбрион, как и новорожденный ребенок, имеет равную ценность с точки зрения права и морали. Он является «будущей личностью» наравне с другими лицами, имеет право на жизнь, право на телесную неприкосновенность, право на уважение и достоинство и должен охраняться на основании Конституции РТ и действующих законов с момента зачатия. В научной литературе высказывается мнение, что рождение не является началом человеческой жизни, а этап развития эмбриона внутри утробе матери является первой стадией его жизнедеятельности. Поэтому рождение это второй этап развития человека, то есть его появление в социальной жизни<sup>3</sup>. Если мы будем придать эмбриону статуса объекта права или вещью, по поводу которого возникают различные имущественные и личные неимущественные правоотношения (то есть его можно продавать, уничтожать, подарить и т.д.), то это приводит к обесцениванию человеческого существа и человеческого достоинства. Кроме этого возникает другой сложный юридический вопрос, что эмбрион на первом этапе своего внутриутробного развития будто бы яв-

<sup>1</sup>Свитнев К.Н. Юридический статус эмбриона в международном праве (правоприменительная практика). «Медицинское право», 2009.- №3. / Режим доступа: <http://center-bereg.ru/> / (дата обращения: 10.03.2020г.).

<sup>2</sup>Гибадуллина Л.Т. О проблеме правового статуса плода как пациента. / Режим доступа: <http://xn---7sbbaj7auwnffhk.xn--p1ai/> (дата обращения: 10.03.2020г.).

<sup>3</sup>Селихова О.Г. Конституционно-правовые проблемы осуществления права индивидов на свободу и личную неприкосновенность: автореф. дисс. на соис. уч. степ. к.ю.н.- С. 13-14.

ляется объектом права, лишенным человеческого статуса, а после рождения, как второй этап своего развития, он превращается в субъекта права, что противоречиво.

Вовлечения эмбриона как особенной вещи в гражданский оборот приводит к непредвиденным последствиям и обстоятельствам. В обществе появляются определенная группа людей, который ради наживы и обогащения будут заниматься незаконным торговлей человеческими эмбрионами, что происходит в практике. Например, «в апреле 2005 г. российскими таможенниками при досмотре был изъят чемодан, в котором оказались замороженные эмбрионы из украинских клиник. В процессе проведения следственных мероприятий было установлено, что «товар» предназначался для российских центров косметологии, включивших в перечень услуг «инъекции молодости» стоимостью 10 000 долларов США за курс. Инъекция представляла собой смесь медикаментозных препаратов и живых эмбрионов»<sup>1</sup>.

Итак, возникает сложный вопрос, с какого момента государство обязано охранять человеческую жизнь, то есть с момента зачатия или с момента рождения. В соответствии со ст. 18 Конституции РТ каждый имеет право на жизнь. Но, в Конституции РТ существует неопределённость о моменте начала человеческой жизни и ее правовой охраны и защиты, то есть, с какого момента начинается человеческая жизнь – с момента рождения или с момента зачатия. Поэтому мы считаем, надо внести изменения и дополнения в Конституцию РТ в части определения момента начала жизни и его правовой охраны. Установления конституционной нормы о праве на жизнь эмбриона с момента зачатия предоставляет возможность для дальнейшего формирования правовой базы и регулирования отношений в области правового положения не рождённого ребенка.

Вопрос о правовой природе эмбриона и его охране регулируется также на международном уровне. Международная законодательная деятельность развивается в интересах установления определенных юридических гарантий охраны и защиты прав эмбриона на жизнь и достойную заботу до появления его на свет. Международно-правовые акты в сфере правовой охраны и защиты детей, провозглашают и устанавливают право на жизнь эмбриона. Так, например, Декларация о правах ребенка устанавливает, что «ребенок нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту, как до, так и после рождения»<sup>2</sup>. Согласно Конвенции ООН о правах ребенка «ребенком считается каждое человеческое существо до достижения

<sup>1</sup> Рыжова А.А. Эмбрион как субъект конституционного права / А.А. Рыжова // Электронный научный журнал «Наука. Общество. Государство». — 2016. — Т. 4, № 4 [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://esj.pnzgu.ru>. (дата обращения: 10.04.2018г.).

<sup>2</sup> Декларация прав ребенка. Принята [резолюцией 1386 \(XIV\)](#) Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1959 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.un.org/ru/> (дата обращения: 20.12.2020г.).

18-летнего возраста»<sup>1</sup>. В соответствии со ст. 2 и 7 Декларации Каирской встречи на высшем уровне по вопросам прав человека в религии ислам, принятой Организацией Исламской Конференции в августе 1990 г., жизнь – это дар от Бога, и право на жизнь гарантировано каждому человеческому созданию. Обязанностью людей, обществ и государств является защита этого права от любых нарушений... , как утробный плод, так и его мать должны получать защиту и необходимое внимание<sup>2</sup>.

4 апреля 1997 г. Совет Европы принял Конвенцию о правах человека и биомедицине<sup>3</sup>, который установил запрет на создание человеческих эмбрионов в исследовательских целях, а также нормами настоящей Конвенции было предусмотрено, что если государства-участники данной Конвенции на законодательном уровне разрешают проводить исследования на эмбрионах *in vitro*, то они обязаны в обязательном порядке предусматривать надлежащую защиту эмбриона.

Согласно общепризнанных основных принципов и нормах международных правовых актов постепенно на уровне конституции и отраслевого законодательства разных зарубежных стран устанавливается право эмбриона на жизнь и его охрана с момента зачатия. В качестве иллюстрации можно назвать Конституцию Ирландии, Словакии и Чехии, которые признают право на жизнь эмбриона и его достойную охрану ещё до рождения<sup>4</sup>.

Одним из принципиальных вопросов касающийся статуса эмбриона – это о возможности иметь гражданскую правоспособность. Проблема правового статуса эмбриона человека в основном связана с определением и решением вопроса о моменте возникновения гражданской правоспособности, то есть с рождения или с момента оплодотворения. Имеет ли эмбрион правоспособность или она возникает только после его рождения? В науке гражданского права некоторые ученые выдвигают мнение о наделении эмбриона такого социально-юридического свойства, как «относительная правоспособность», «ограниченная правоспособность» или «условная правоспособ-

<sup>1</sup>Конвенция о правах ребенка. Принята [резолюцией 44/25](#) Генеральной Ассамблеи от 20 ноября 1989 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.un.org/ru/> / (дата обращения: 20.12.2020г.).

<sup>2</sup>Бюллетень ОБСЕ/БДИПЧ.- Том 5, №2.- С. 16-17.

<sup>3</sup>Конвенция о защите прав и достоинства человека в связи с применением достижений биологии и медицины: Конвенция о правах человека и биомедицине. Овьедо, 4 апреля 1997 года. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://tm.coe.int/168007d004>. (дата обращения: 20.12.2020г.).

<sup>4</sup>Конституция Ирландии от 29 декабря 1937 года. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.concourt.am/armenian/legal\\_resources/world\\_constitutions/constit/ireland/ireland\\_r.htm](http://www.concourt.am/armenian/legal_resources/world_constitutions/constit/ireland/ireland_r.htm). (дата обращения: 20.12.2020г.). Конституция Словакии (Словацкой Республики). [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://legalns.com/download/books/cons/slovakia.pdf>. (дата обращения: 20.12. 2020г.). Конституция Чешской Республики от 16 декабря 1992 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.un.org/ru/> (дата обращения: 20.12.2020г.).

ность». Так, С.С. Шевчук предлагает закрепить за не родившимся ребенком относительную правоспособность<sup>1</sup>. С.Э. Шиндяпин наделяет эмбрион правоспособностью с семинедельного срока<sup>2</sup>, а Н.Н. Федосеева и Е.А. Фролова с 12 недель<sup>3</sup>. Л.Т. Гибадуллина считает эмбрион (плод) пациентом и наделяет его правоспособностью<sup>4</sup>. Иной точки зрения придерживается М.Н. Малейна. С ее точки зрения, зачатый ребенок в утробе матери не может выступать как реальный субъект права и не обладает правоспособности<sup>5</sup>. По мнению Л.В. Майфата эмбрион это только начало жизни, а не является личностью, и соответственно он не обладает правоспособностью<sup>6</sup>.

В теории гражданского права существует обоснованная точка зрения, согласно которой эмбрион условно признать лицом и за ним закрепить условную правоспособность, но с одним обязательным условием, если он родиться живым<sup>7</sup>.

Надо подчеркнуть, что в законодательстве некоторых зарубежных стран установлено условная правоспособность эмбриона. Например, в соответствии с КГ Венгрии (1977 г.) человек, если он родился живым, является правоспособным с момента зачатия. Согласно ст. 1 КГ Италии права, которые закон признает за зачатым ребенком, регулируются положением о рождении<sup>8</sup>.

Независимо от того, что за эмбрионом, официально на законодательном уровне, не установлена гражданская правоспособность, но в правовых нормах отраслевых законах, косвенно закреплены некоторые реально конкретные права эмбриона. Например, ч. 1 ст. 1144 ГК РТ определяет, что к наследству призывается ребенок, который был зачатый при жизни наследодателя и рожден живым после открытия наследства. Отсюда вытекает, что зачатые до рождения дети имеют наследственные права с условием будуще-

<sup>1</sup>Шевчук С.С. Некоторые проблемы правового регулирования применения искусственных методов репродукции // Юрист.- 2002.- №9. Режим доступа: <http://center-bereg.ru/> (дата обращения: 10.03.2020г.).

<sup>2</sup>Шиндяпин С.Э. К вопросу о моменте признания правоспособности эмбриона человека. Вестник Тамбовского университета. Серия: Гуманитарные науки. Выпуск №12 (140) / 2014 / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/> (дата обращения: 10.03. 2020г.).

<sup>3</sup>Федосеева Н.Н., Фролова Е.А. Проблема определения правового статуса эмбриона в международном и российском праве. "Медицинское право", 2008, №1 / Режим доступа: <http://www.alppp.ru/> (дата обращения: 10.03.2020г.).

<sup>4</sup>Гибадуллина Л.Т. О проблеме правового статуса плода как пациента. / Режим доступа: <http://xn---7sbbaj7auwnffhk.xn--p1ai/> (дата обращения: 10.03. 2020г.).

<sup>5</sup>Малейна М.Н. О праве на жизнь // Государство и право.- 1992.- №12.- С. 56.

<sup>6</sup>Майфат А.В. Собственность на тело человека. / Режим доступа: <http://www.urallaw.ru/> / (дата обращения: 10.03.2020г.).

<sup>7</sup>Груздев В.В. Гражданско-правовой статус nasciturus и проблема определения момента возникновения лица // Lex Russica. - 2007. - №4 / Режим доступа: <https://lib.sale/> (дата обращения: 10.03.2020г.).

<sup>8</sup>Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека в аксиологическом и проприетарном измерении (теоретико-правовой анализ). Монография. – Душанбе: «ЭР-граф», 2012. -С. 217.

го живорождения. На основании ч. 1 ст. 1104 ГК РТ в случае смерти кормильца право на возмещение вреда имеет ребенок умершего, родившийся после его смерти, который ко дню его смерти имел право на получение от него содержания.

Представители уголовно-правовой доктрины полагают, что есть все основания для уголовно-правовой охраны и защиты «будущей» жизни – эмбриона в уголовном законодательстве. Н.Е. Крылова правильно отмечает, что если уголовный закон предусматривает уголовно-правовую защиту животных, «то почему в этом отказано человеческому эмбриону»<sup>1</sup>. Пример, п. д, ч. 2 ст. 104 Уголовный кодекс РТ устанавливает наказание за совершение убийства против женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности. Согласно ст. 110 УК РТ прерывание беременности является причинением тяжкого вреда здоровью, что в свою очередь свидетельствует о защите плода наряду с матерью. И. Х. Бабаджанов правильно подчеркивает, что в правовой системе некоторых мусульманских стран, как Иран, Судан существует позитивная практика уголовно-правовой охраны человеческого эмбриона, в том числе установления уголовно-правовых норм, обеспечивающие сохранность эмбриона человека, что дает возможность усовершенствовать законодательства в данной сфере<sup>2</sup>.

В соответствии со ст. 31 СК РТ признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным.

Трудовой кодекс РТ тоже предоставляет для беременных женщин отпуска по беременности и родам (ст. 223), по уходу за ребенком (ст. 224), а также установление неполного рабочего времени (ст. 219), перевод на другую работу, исключаящую воздействие вредных и опасных производственных факторов (ст. 221) с целью сохранения жизни и здоровья матери и будущего ребенка, которые являются социально-юридической гарантией и заботой о плоде.

Другой, немаловажный вопрос касательно правового статуса эмбриона в науке гражданского права является, то что, очень часто в юридической литературе приравнивают его к другим органам и тканям человека или считают частью организма матери. Так, Н.В. Аполинская придерживается мнения, что плод находящейся в утробе матери, является частью организма матери, и соответственно его нельзя считать субъектом или объектом права<sup>3</sup>. Совре-

<sup>1</sup>Крылова Н.Е. Ответственность за незаконное производство аборта и необходимость уголовно-правовой защиты «будущей» жизни // Вестник МГУ. Серия 11. «Право». - 2002.- №6.- С. 44-45.

<sup>2</sup>Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека как институционально-правовые категории (теоретико- аксиологический и частно-правовой анализ). Монография. В двух книгах. Книга вторая.- Душанбе, 2016.- С. 99

<sup>3</sup> Аполинская Н.В. Биологические объекты человека в гражданском праве Российской Федерации: дисс... к.ю.н.- Иркутск, 2009.- С. 58.

менная медицина и другие науки в области биологии, бесспорно, доказывают, что эмбрион является относительно самостоятельным организмом со своей индивидуальной, неповторимой, генетической программой развития и жизнедеятельности, который не является частью организма матери. Несмотря на научные факты науки в Кодексе здравоохранения РТ эмбрионы отнесены к органам и тканям человека, имеющие отношения к процессу воспроизводства человека. По нашему мнению, данное положение кодекса противоречит сути человеческой природы и требованиям международных правовых актов в сфере правовой охраны и защиты не рождённого ребенка.

В связи с этим, предлагаем внести изменения и дополнения в Кодекс здравоохранения РТ в части правового регулирования и определения правового положения эмбриона, в том числе в отдельную главу установить нормы об охране и защите права на жизнь и здоровье, телесной неприкосновенности эмбриона, предоставлении медицинских услуг, ограничения аборт на психологических и социальных основаниях, запрещения применения научных экспериментов и манипуляции в отношении эмбриона и т.д.

Таким образом, в результате рассмотрения и анализа гражданского законодательства, международно-правовых актов, а также исследуя юридическую литературу по данному вопросу можно сформулировать следующие выводы: эмбрион как человеческое существо имеет право на жизнь, здоровье и телесную неприкосновенность; государство обязано гарантировать право на жизнь эмбриону и его достойной правовой охране ещё до рождения; эмбрион не является органами и тканями человека или частью организма матери, он является самостоятельным организмом со своей индивидуальной, неповторимой, генетической программой развития и жизнедеятельности; эмбрион имеет условную правоспособность (является условным субъектом права) с момента зачатия, с обязательным условием, если он родиться живым. В связи с этим предлагаем установить условную правоспособность эмбриона в ГК РТ; внести изменения и дополнения в Кодекс здравоохранения РТ в части правового регулирования и определения правового статуса эмбриона, в том числе в отдельной главе установить нормы об охране и защите права на жизнь и здоровье, телесную неприкосновенность эмбриона; целесообразно сократить в законодательстве число аборт на психологических и социальных основаниях.

#### Литература:

1. Авакьян А.М., Морозова А.А. Эмбрион: субъект или объект гражданских правоотношений / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/> (дата обращения: 10.04. 2018г.).
2. Аполинская Н.В. Биологические объекты человека в гражданском праве Российской Федерации: дисс... к.ю.н. - Иркутск, 2009.- 173 с.
3. Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека в аксиологическом и проприетарном измерении (теоретико-правовой анализ). Монография. – Душанбе: «ЭР-граф», 2012.- 510с.

4. Бабаджанов И.Х. Жизнь и смерть человека как институционально-правовые категории (теоретико-аксиологический и частно-правовой анализ). Монография. В двух книгах. Книга вторая.- Душанбе, 2016.- 208 с.
5. Гибадуллина Л.Т. О проблеме правового статуса плода как пациента. / Режим доступа: <http://xn----7sbbaj7auwnffhk.xn--p1ai/> (дата обращения: 10.03.2020г.).
6. Груздев В.В. Гражданско-правовой статус nasciturus и проблема определения момента возникновения лица / В.В. Груздев. // Lex Russica. - 2007. - №4 / Режим доступа: <https://lib.sale/> (дата обращения: 10.03.2020г.).
7. Крылова Н.Е. Ответственность за незаконное производство аборта и необходимость уголовно-правовой защиты «будущей» жизни // Вестник МГУ.- Серия 11.- «Право».- 2002.- №6.
8. Майфат А.В. Собственность на тело человека. / Режим доступа: <http://www.urallaw.ru/> (дата обращения: 10.03.2020г.).
9. Малеина М.Н. О праве на жизнь // Государство и право.- 1992.- №12. - С. 50-59.
10. Митрякова Е.С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России: дисс. на соис. уч. степ. к.ю.н.- М., 2006.- 175с.
11. Рыжова А.А. Эмбрион как субъект конституционного права / А.А. Рыжова // Электронный научный журнал «Наука. Общество. Государство». — 2016. — Т. 4, № 4 [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://esj.pnzgu.ru/> (дата обращения: 10.04. 2018г.).
12. Свитнев К.Н. Юридический статус эмбриона в международном праве (правоприменительная практика). «Медицинское право», 2009. №3. / Режим доступа: <http://center-bereg.ru/> (дата обращения: 10.03. 2020г.).
13. Федосеева Н.Н., Фролова Е.А. Проблема определения правового статуса эмбриона в международном и российском праве.// Медицинское право, 2008, №1 / Режим доступа: <http://www.alppp.ru/> (дата обращения: 10.03.2020г.).
14. Шевчук С.С. Некоторые проблемы правового регулирования применения искусственных методов репродукции // Юрист. 2002. №9. Режим доступа: <http://center-bereg.ru/> (дата обращения: 10.03.2020г.).
15. Шиндяпин С.Э. К вопросу о моменте признания правоспособности эмбриона человека.// Вестник Тамбовского университета. Серия: Гуманитарные науки. Выпуск №12 (140) / 2014 / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/> (дата обращения: 10.03.2020г.).

**Бобочонов Ч.Б.**

#### **Фишурда**

#### **Эмбрион – объект ё субъекти ҳуқуқи граждани: проблемаҳои назария ва амалия**

Дар мақола оид ба мушкилоти вазъи ҳуқуқии ҷанини инсон дар адабиёти ҳуқуқӣ сухан меравад, ки он то ҳол баҳснок аст. Муаллиф қайд мекунад, ки дар робита бо рушди технологияҳои биотиббӣ, бордоркунии сунъӣ, озмоишҳо ва манипулятсияҳои гуногун бо ҷанини инсон дар марҳилаҳои гуногуни инкишофи он, зарурати муайян кардани вазъи ҳуқуқии

гражданин чанин ба миён омадааст. Ба ақидаи муаллиф, дар ҷаҳони муосир, ки технологияҳои нави биотиббӣ босуръат рушд карда, дар ҳаёти инсон ҷорӣ карда мешаванд ва назорати онҳо идоранашаванда гардидааст, масъалаи ҳифз ва ҳимояи ҳуқуқи инсон (аз ҷумла чанин) ба ҳаёт ва саломатӣ муҳим ва саривақтӣ мебошад. Дар асоси омӯзиши муқаррароти қонунгузори амалкунанда, таҳлили адабиёти махсус ва андешаҳои олимони илмҳои гуногун, муаллиф барои тақмил додани қонунгузори пешниҳодҳои асоснок манзур менамояд.

**Бабаджанов Дж.Б.**

**Аннотация**

**Эмбрион – объект или субъект гражданского права:  
проблемы теории и практики**

В статье речь идет о проблемах правового статуса эмбриона человека в юридической литературе, где до сих пор является спорным и неоднозначным. Автор отмечает, что в связи с развитием биомедицинских технологий, экстракорпоральным оплодотворением, разными экспериментами и манипуляцией с человеческим эмбрионом на разных стадиях его развития, возникла необходимость определения гражданско-правового статуса эмбриона. По мнению автора, в современном мире, где быстро развиваются и внедряются новые биомедицинские технологии в человеческую жизнь, а также их контроль становится неуправляемым, вопрос об охране и защите право человека (в том числе эмбриона) на жизнь и здоровье является актуальным и своевременным. На основе изучения положения действующих законодательств, анализа специальной литературы и мнения ученых разных наук автор предлагает обоснованное предложение по совершенствованию законодательства.

**Bobojonov J.B.**

**The summary**

**Embryo - an object or subject of civil law: problems of theory  
and practice**

The article deals with the problems of the legal status of the human embryo in the legal literature, where it is still controversial and controversial. The author notes that in connection with the development of biomedical technologies, in vitro fertilization, various experiments and manipulation of the human embryo at different stages of its development, it became necessary to determine the civil status of the embryo. According to the author, in the modern world, where new biomedical technologies are rapidly developing and being introduced into human life, and their control becomes unmanageable, the issue of protecting and protecting the human right (including the embryo) to life and health is relevant and timely. Based on the study of the provisions of current legislation, analysis of special literature and the opinions of scientists from different sciences, the author offers a substantiated proposal for improved legislation.

Исмоилова М.И.\*

## ПОНЯТИЕ И ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СМЕЖНЫХ ПРАВ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

**Калидвожаҳо:** ҳуқуқи граждани; ҳуқуқи моликияти зеҳнӣ; ҳуқуқҳои вобаста; ҳуқуқҳои муаллифӣ; қонунгузорӣ.

**Ключевые слова:** гражданское право; право интеллектуальной собственности; смежные права; авторское право; законодательства.

**Keywords:** civil law; intellectual property law; related rights; Copyright; legislation.

Смежные права вытекают из произведений, охраняемых авторским правом, и тесно с ними связаны. В отличие от смежных прав, авторские права могут существовать независимо от них.

В соответствии со ст. 1125 ГК РТ и ст. 30 Закона РТ " Об авторском праве и смежных правах" смежными правами именуется интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.

Из текста указанных норм закона видно, что законодатель прямо не дает понятие смежных прав, однако анализ содержания этих норм дает нам основание, что под смежными правами в РТ понимаются права исполнителей произведений, права производителя фонограмм, права организаций эфирного и кабельного вещания. Также, такой вывод вытекает из содержания ст. 31. Закона РТ " Об авторском праве и смежных правах" именуемые объекты смежных прав, в соответствии с которым смежные права распространяются на постановки, исполнения, фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания независимо от их назначения, содержания и достоинства, а также от способа и формы их выражения.

Смежные права как институт права интеллектуальной собственности является сравнительно молодым. Его история насчитывает около полувека. Первопричиной возникновения института смежных прав было и до настоящего времени остается развитие технологий в сфере информации и массовых коммуникаций. Смежные права обязаны своим появлением таким технологиям, как звукозапись, телевидение и радио. Однако эти технологии существенно изменились с момента их возникновения, и каждое такое изме-

---

\*Начальник отдела правовой информации и систематизации Национального центра законодательства при Президенте РТ, соискатель Института философии, политологии и права имени А. Баховадинова НАНТ. Email: madina-jona@mail.ru

нение становится проверкой на прочность для правовых моделей, заложенных в основу института смежных прав. Звукозапись, радио, телевидение, иные технологии передачи информации изначально были аналоговыми; оборудование для их использования было доступно только профессионалам. С переходом к цифровым технологиям и многократным повышением доступности необходимого оборудования для рядовых пользователей смежные права (как и авторское право) были переориентированы на массового пользователя. В настоящее время массовость все больше сочетается с многоуровневостью и разноплановостью использования объектов смежных прав, когда разного рода технологии позволяют использовать объект в самых различных условиях. Если изначально фильм можно было увидеть только на одном экране - в кинотеатре, то сейчас таких экранов, как минимум, четыре - кино, телевизор, компьютер, мобильный телефон. И вокруг каждого из них складываются свои общественные отношения, а значит, необходимы особые подходы к регулированию осуществления смежных прав в данной области.

В Республике Таджикистан (далее - РТ) постановлением Правительства от 3 июня 2014 г., №371 был принят Национальная стратегия развития интеллектуальной собственности в период 2014-2020 гг. Основной целью этой стратегии являлся развитие законодательства РТ в области интеллектуальной собственности и приведение его в соответствии с международным нормативно-правовыми актами. Именно в этом официальном документе было предусмотрено развитие сферы смежных прав. Однако не все задачи предусмотренные в Стратегии были выполнены.

Хотя институт смежных прав по-прежнему находится на стадии становления, он развивается активнее классических институтов и суперинститутов (сверхбольших институтов) гражданского права.

Новеллы в этой области связаны с добавлением новых объектов смежно-правовой охраны, расширением перечня действий, признаваемых использованием таких объектов, установлением правил, позволяющих разграничивать интересы авторов, обладателей авторских и смежных прав, с одной стороны, пользователей и общества в целом, с другой стороны.

В процессе развития института смежных прав апробируются новые правовые модели, а уже прошедшие проверку практикой - исправляются либо устраняются как неэффективные. Одновременно в условиях формирования в РТ рыночной (конкурентной) экономики резко возросло значение коммерческого использования объектов смежных прав.

Также в значительной мере актуализирует и то обстоятельство, что новейшие технологии в последнее время все больше используются правообладателями для защиты своих интересов и ограничения действий пользователя в отношении объектов смежных прав. Если раньше ограничения могли быть только правовыми, то сейчас юридические меры все чаще подкрепляются техническими средствами. Хотя это и не является новинкой для гражданского права, которому давно известно понятие мер оперативного воздействия и мер самозащиты гражданских прав, впервые речь идет о столь технологиче-

ски сложных мерах, которые применяются столь массово, а значит, касаются все большего числа лиц.

Развитие технологий имеет и еще одно следствие. В отличие от авторского права, имеющего дело с творчеством в чистом виде как личной, персональной активностью автора-творца, в крайнем случае - узкого коллектива таких лиц, в области смежных прав автор (если он вообще существует) практически всегда окружен другими лицами - продюсерами, дизайнерами, костюмерами, директорами постановок и спектаклей, поставщиками оборудования - в общем, всеми теми, кто сам не создает результат интеллектуальной деятельности, но без труда которых этот результат не возник бы или не был бы востребован публикой. Создание объектов смежных прав становится все более ресурсоемким, а значит, неизбежен и сдвиг приоритетов в правовой охране - от охраны творческого результата (как это было с исполнителями) к охране результатов труда (пусть и не всякого, а именно интеллектуального) и вложенных в создание объекта ресурсов.

В рассматриваемой сфере также отсутствует устойчивая теоретическая база, что обусловлено непродолжительностью времени признания смежных прав в отечественном законодательстве. В доктрине гражданского права субъективные смежные права изучены недостаточно. Вопросы о них, как правило, затрагиваются в работах, посвященных авторскому праву, и основной акцент делается на проблемах их защиты. Некоторое количество журнальных статей, написанных практиками, не восполняют отсутствие глубоких научных исследований в указанной сфере.

В последнее время интерес непосредственно к смежным правам возрос, и появились диссертации, в которых содержится анализ правового режима смежных прав в целом, а также их отдельных видов. При этом обращает на себя внимание то, что некоторые их положения и выводы являются спорными, недостаточно аргументированными либо утратили свою актуальность и обоснованность в связи с изменившимся законодательством и судебной практикой. Кроме того, правовая природа смежных прав, содержание субъективных смежных прав, особенности распоряжения исключительными смежными правами исследованы поверхностно, что объясняет существование значительного количества проблем теоретического и практического характера<sup>1</sup>.

Несмотря на все это в последнее время ценность объектов смежных прав постоянно увеличивается. Можно даже говорить о том, что в современной культуре эти объекты - фонограммы, сообщения передач организаций эфирного и кабельного вещания, содержание баз данных — становятся иногда ценнее, чем классические объекты авторских прав, такие как, например, некоторые книги легкого жанра. Эта тенденция не могла не найти от-

<sup>1</sup> Асосҳои ҳуқуқи моликияти зеҳнӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: маҷмӯи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ// зерӣ таҳрири Ҳафиззода Ш.Х.- Душанбе, 2018.- С.92.

ражения в правовых актах как национального, так и международного уровня.

С принятием части третьей ГК РТ смежные права заняли то место в законодательстве, которое соответствует их фактическому значению в числе видов интеллектуальных прав. Прежде всего, это связано с тем, что в самостоятельную главу была выделена общая часть законодательства об интеллектуальных правах, где нашли отражение положения об исключительном праве и иных интеллектуальных правах, о договорах, опосредующих распоряжение исключительным правом, и о способах защиты интеллектуальных прав. Многие из этих норм гл. 57 ГК РТ в полной мере применимы не только к авторским, но и к смежным правам. В связи с этим по нашему мнению пришло время предусмотреть вопросы авторского и смежных прав в отдельные гл. ГК РТ.

До настоящего времени исследование вопросов правового характера в области смежных прав основывалось на подходе, не делающем принципиальных различий между авторским правом и смежными правами. Смежные права обычно рассматривались как дополнительные к авторским, и внимание им уделялось по остаточному принципу. Это касается и проблем осуществления смежных прав. В публикациях, а также в некоторых диссертациях данные проблемы исследовались в «традиционном ключе»<sup>1</sup>. Это объясняется тем, что вопросами смежных прав ни в законодательстве ни в исследованиях до настоящего времени не уделяется соответствующее внимание. Несмотря на это по нашему мнению необходимо усилить и развивать нормы гражданского права, применимые к отношениям по созданию и использованию объектов смежных прав, а также распоряжению исключительными смежными правами.

Понятие "смежные права" как нам известно характерно для стран романо-германской правовой семьи.<sup>2</sup> Смежные права - значит сходные с авторскими, иными словами, правовой режим смежных прав сходен с правовым режимом авторского права.<sup>3</sup> Смежные права с английского языка дословно будут переводиться как соседствующие (neighboring) или связанные (related). Смежные права - исключительные права, предоставляемые исполнителям, производителям фонограмм и организациям эфирного или кабель-

<sup>1</sup>Подробно см.: Стремцкая Н.Л. Соблюдение авторских прав при создании и использование объектов смежных прав: дисс. на соиск. уч. степ. кан. юрид. наук.- М., 2005; Уваркин Г.И. Правовые проблемы осуществления и защиты авторских и смежных прав: дисс. на соиск. уч. степ. кан. юрид. наук.- М., 2006.

<sup>2</sup>Стригунова Д. П. Объекты и содержание смежных прав в российском законодательстве // Современное право. 2011, № 9). <http://www.center-bereg.ru/b4848.html>. [Посл.обращение 08.09.2015г.](#)

<sup>3</sup>Оморев Р.О. и др. Авторское и смежные права. Учебное пособие. -Бишкек, 2002.- С. 47.

ного вещания «Смежными они называются потому, что являются смежными с авторским правом».<sup>1</sup>

В теории, в частности, гражданского права, смежные права воспринимались и воспринимаются как исключительные права, предоставляемые исполнителям, производителям фонограмм и организациям эфирного или кабельного вещания, в зависимости от первых трех общепризнанных субъектов и объектов смежных прав, которые до сих пор без расширительного толкования восприняты таджикским законодателем. Основное содержание смежных прав сводится к тому, что использование третьими лицами фонограмм, радио и телепрограмм, а также творческих результатов исполнителей требует согласия либо артиста, осуществляющего исполнение, либо организаций, сделавших звукозапись, либо радио и телеорганизаций.

В гражданское законодательство РТ отмечается, что смежные права - совокупность норм, предоставляемых по законодательству для правовой охраны интересов соответствующих категорий правообладателей в отношении следующих результатов (объектов) интеллектуальной деятельности: а) исполнений артистов-исполнителей и дирижеров, постановок режиссеров-постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств; б) фонограмм, то есть любых исключительно звуковых записей исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение; в) сообщений передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией; г) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов; д) произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Следует отметить, что в диссертации О.С.Фроловой, специальные параграфы посвящены истории возникновения и развития правовой категории «смежные права»,<sup>2</sup> анализируются исторические причины и условия закрепления в законодательстве субъективных смежных прав<sup>3</sup>, солидаризуясь с ними и не вдаваясь в подробности, истории возникновения, предпосылок появления смежных прав, в общем виде можно сформулируем их следующим образом.

<sup>1</sup> Авторское и смежные права. Учебное пособие // под ред. Р.О. Оморова.- Бишкек, 2002.- С. 47.

<sup>2</sup> Фролова О.С. Гражданско-правовое регулирование отношений в сфере смежных прав: дисс. на соис. уч. степен. кан. юрид. наук.- Томск, 2007.- С. 18-30.

<sup>3</sup> Гаюров Ш. К., Расулов Б. Р., Каримзода Ш. К., Гаффорзода И. Г., Касымов Ф. А. Право интеллектуальной собственности Республики Таджикистан: учебное пособие.// под ред. проф. Гаюрова Ш. К. – Душанбе: «Эр - граф», 2017. – С. 34 – 35.

Научно-технический прогресс обусловил возникновение новых объектов, которые создавались на основе авторских произведений в результате придания им специфической устойчивой формы существования. По характеру своего возникновения такие объекты следует считать вторичными по отношению к авторским произведениям. Однако они обладают рядом свойств, которые определили их роль и особенности в гражданском обороте: вторичные объекты воплощают в себе результаты духовного творчества, представляющие для человека особую ценность; они дают возможность использовать эти творческие результаты без повторения всего процесса их создания, в отрыве от их творца и независимо от него; они позволяют довольно быстро и без участия создателя тиражировать результаты творчества таким образом, что вновь созданный экземпляр повторяет качественные характеристики оригинала и представляет такую же ценность для человека; процесс воспроизведения оригинала является общедоступным, независимо ни от воли творца произведения, ни от воли создателя его специфической формы.

Все эти качества в условиях рыночной экономики сделали эти объекты не только средством удовлетворения духовных потребностей, но и товаром, способным приносить прибыль. Доступный и не требующий первоначальных затрат процесс воспроизведения такого товара становится угрозой для интересов создателя со стороны недобросовестных конкурентов. Это и стало причиной предоставления особых прав, дающих возможность контролировать процесс использования и обращения вторичных объектов.

Как особенность смежных прав, необходимо обращать внимание на ту существенную взаимосвязь всех прав данной группы, т.к. каждый из элементов такой деятельности обычно имеет практическое значение только в связи с другими. Однако, из наличия указанной связи не вытекает, что смежные права однородная категория, т.к. «понятие “смежное право” имеет огромное количество аспектов. Еще меньше имеется единства, относительно целесообразности включения отдельных смежных прав в число защищаемых авторским правом. В результате он констатирует, что смежные прав это довольно «подвижная» группа объектов, состав которой способен к изменениям.

То, что смежные права неразрывно связаны с авторскими правами, является аксиомой, однако возникнув в связи с авторским правом, смежные права не могут отдельно существовать самостоятельно, тогда как, авторские права могут существовать независимо от смежных прав. Так, автор исполняемого произведения может быть неизвестен либо произведение вообще не охраняется авторским правом (например, срок охраны истек, исполняется произведение фольклора либо речь идет о записи звуков природы, пения птиц и т.д.). Вместе с тем смежные права существуют, по общему правилу, только тогда, когда есть произведение, которое можно исполнить, записать на фонограмму, включить в передачу эфирного и кабельного вещания.

Здесь уместно привести классический пример. Например, фортепьянный концерт Бетховена может быть исполнен в концертном зале или записан на компакт-диск без лицензионных отчислений правообладателям, поскольку Бетховен умер в 1827 году, и все его произведения являются всеобщим достоянием (и не подлежат охране авторским правом). Однако исполнитель такого концерта, например, в Таджикистане (пианист и оркестр), так же, как и производитель компакт-диска, содержащего запись концерта (например, одна из таких компаний в г. Душанбе или Худжанде по согласованию с исполнителем), будут пользоваться смежными правами в отношении, соответственно, своего исполнения концерта или его записи. То есть в рассматриваемом случае никто не имеет права записывать живое исполнение такого концерта без разрешения исполнителей. Также никто не имеет права делать копии фонограммы, являющейся звукозаписью этого фортепьянного концерта, без разрешения производителя звукозаписи.

Как правило, смежные права подразделяют на три самостоятельные категории: а) права исполнителей; б) права производителей фонограмм; в) права организаций эфирного и кабельного вещания. И конечно, что у них, разные объекты и субъекты, различаются они также по объему и содержанию самих прав. Общим у этих категорий является то, что они производны от авторских прав, что не только определяет их сущность, и основу их правовой природы. В России, в отличие от Таджикистана к этим трем категориям, после принятия части четвертой ГК РФ имеется два дополнительных категорий – изготовителя базы данных и публикатора. В Таджикистане, хотя в законе, точнее в ст. 3, основные понятия, есть понятия и публикатора и базы данных, но наши законодатели эти категории не считает основными, соответственно их не включили в объекты и субъекты смежных прав в Таджикистане.

Соответственно, субъектами смежных прав по законодательству РТ являются следующие категории правообладателей: а) исполнители (музыканты, певцы, пародисты, актёры, танцоры и т. д.); б) производители фонограмм (изготовители фонограмм); в) организации эфирного или кабельного вещания. Что касается, изготовителей баз данных и публикаторов, они не включены состав субъектов смежных прав.

Конечно, что законодательство РТ при определении понятия «смежные права», несомненно, должна ориентироваться на нормы и практику международного права, что непосредственно вытекает из ч. 4 ст. 10 Конституции РТ. Ибо, основное назначение смежных прав состоит в том, что они регламентируют использование третьими лицами фонограмм, радио- и телепрограмм, а также творческих результатов исполнителя, требуя согласия соответствующих правообладателей. И в век научно-технического прогресса, особенно начиная с середины XX века, не говоря уже о XXI в., большинство случаев такого рода незаконного использования выходило и выходит за рамки национальных границ, и поэтому встал вопрос о создании международной системы охраны смежных прав. В результате в 1961 г. в Риме была

заключена Конвенция по охране прав, интересов артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций.

В 1971 г. была заключена Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (К этой Конвенции присоединились и страны СНГ, в том числе и РТ). Указанная Конвенция в определенной степени развивает положения Римской конвенции, которая недостаточно полно регулировала вопросы прав производителей фонограмм. И следует отметить, что субъектом прав, которые предоставляет Конвенция об охране производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм, является производитель фонограмм - физическое или юридическое лицо, которое первым сделало запись звуков на фонограмме. Конвенция определяет фонограмму как любую исключительную запись звуков (ст. 1а). Она не имеет обратной силы и поэтому не распространяется на фонограммы, которые были сделаны на территории государства до вступления в силу данной Конвенции на его территории. Конвенция отказалась от принципа национального режима, а применяется право государства, гражданином которого является изготовитель фонограммы.

Очень важным в регулировании, и особенно в понимании и совершенствовании института смежных прав в Таджикистане представляется Брюссельская конвенция 1974 г. о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники. Страны-участницы Конвенции взяли на себя обязательство принять меры по предотвращению на своей или со своей территории передачи любого несущего программы сигнала любым распространяющим органом, для которого сигнал, переданный на спутник или проходящий через него, не предназначается. При этом страны-участницы сами выбирают способы соблюдения указанного обязательства.

Брюссельская конвенция одновременно представляет интересы авторов, артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций в процессе распространения сигналов через спутники. В Конвенции не содержится специальных правил по предупреждению актов интеллектуального "пиратства": решение этого вопроса оставлено на усмотрение стран-участниц. Конвенция открыта для всех стран - членов ООН.

Особо отметим то, что эта Конвенция практически не содержит норм материального характера, а только обязывает страны-участницы принять адекватные меры, обеспечивающие как на законодательном, так и правоприменительном уровнях охрану интересов производителей фонограмм от производства копий фонограмм без согласия производителя, от ввоза таких копий из-за границы и от их распространения среди публики. Специфической особенностью Конвенции является отказ от принципа национального режима.

В 1996 г. в Женеве был заключен Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам. Этот Договор открыт для присоединения только государствам - членам ВОИС. Он не затрагивает права авторов произведений и рас-

пространяется только на исполнителей и производителей фонограмм. В соответствии с указанным Договором исполнители наделяются исключительными правами в отношении своих исполнений: запрещать или разрешать эфирное вещание и сообщение для всеобщего сведения незаписанных исполнений, запись своих незаписанных исполнений, прямое или косвенное воспроизведение своих исполнений, записанных на фонограммы, доведение до всеобщего сведения оригинала и экземпляров своих фонограмм посредством продажи или иной передачи права собственности и др.

Производители фонограмм пользуются исключительным правом разрешать: прямое или косвенное воспроизведение своих фонограмм любым способом и в любой форме; доведение до всеобщего сведения оригинала и экземпляров своих фонограмм посредством продажи или иной передачи права собственности, а также по проводам или средствам беспроводной связи; коммерческий прокат оригинала и экземпляров своей фонограммы для публики даже после их распространения, осуществленного производителем или по его разрешению.

Таким образом, из вышеизложенного можно заключить, что в современно праве, в частности, в законодательстве и научной теории РТ, смежные права воспринимаются как исключительные права, предоставляемые исполнителям, производителям фонограмм и организациям эфирного или кабельного вещания. Основное содержание смежных прав сводится к тому, что использование третьими лицами фонограмм, радио и телепрограмм, а также творческих результатов исполнителей требует согласия либо артиста, осуществляющего исполнение, либо организаций, сделавших звукозапись, либо радио и телеорганизаций.

Подводя итог проведенного исследования предлагаю следующие выводы: содержанием исключительного смежного права являются правомочия «использование» и «распоряжение». Правомочие «использование», выражающееся как право субъекта на результат интеллектуальной деятельности, означает право осуществлять определенные действия в отношении объекта смежных прав. Сущность правомочия «распоряжение» заключается в том, что правообладатель вправе определять юридическую судьбу того или иного объекта смежных прав путем отчуждения исключительных прав на него либо предоставления другому лицу права использования указанного объекта; в абсолютном правоотношении гражданско-правовая обязанность исполнителя, производителя фонограммы, вещательной организации, являющейся средством обеспечения субъективного авторского или смежного права иных правообладателей, - использование соответствующих объектов авторского или смежных прав только с согласия управомоченных лиц. Указанная обязанность устанавливает пределы осуществления смежных прав; критерий разграничения авторского права и смежных прав - характер деятельности соответствующих субъектов. Если деятельность автора является творческой и направлена на создание нового произведения, то деятельность исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций характеризует-

ся оригинальностью, которая выражается в уникальности способов и приемов, мастерства (художественного, творческого, технического и т.д.) тех или иных субъектов, с помощью которых авторские произведения и иные объекты исключительных прав становятся доступными для широкого круга лиц; при наследовании исключительных смежных прав они переходят к правопреемникам как единое целое, неделимый объект. Если наследниками являются несколько лиц, имеет место не фактическое выделение доли в натуре каждому из них, а распределение денежных средств (доходов), полученных в результате совместного осуществления указанных исключительных прав, между наследниками соразмерно величине их долей в наследстве; предлагается предусмотреть в законодательстве право признаваться исполнителем произведения (право исполнительства), сущность которого заключается в определении во мнении общества личности того или иного субъекта в качестве исполнителя определенного произведения, вместо права исполнителя на имя. Без права исполнительства невозможно осуществить право на имя, в то же время требование указания имени исполнителя при использовании исполнения является практической реализацией права исполнительства; договор об отчуждении исключительных смежных прав предполагает правопреемство в отношении этих прав. Заключение лицензионного договора влечет за собой временное предоставление лицензиату исключительного права на использование объекта смежных прав определенными способами и в некоторых случаях (сублицензионный договор) - права на распоряжение исключительными правами на данный объект. Предметом указанных договоров являются исключительные права на соответствующий объект смежных прав; способность исключительных прав к отчуждению обуславливает возможность заключения договора о залоге исключительных смежных прав, который предполагает переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности к залогодержателю при обращении взыскания на имущество правообладателя (должника) в случае неисполнения последним обеспечиваемого обязательства. При этом залог исключительного права лицензиатом допускается только с согласия лицензиара.

#### Литература:

1. Авторское и смежные права. Учебное пособие // под ред. Р.О. Оморова.- Бишкек, 2002.
2. Асосҳои ҳуқуқи моликияти зеҳнӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: маҷмуи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ // зери таҳрири Ҳафиззода Ш.Х.- Душанбе, 2018.-537с.
3. Оморов Р.О. и др. Авторское и смежные права. Учебное пособие. - Бишкек, 2002.
4. Стремцкая Н.Л. Соблюдение авторских прав при создании и использование объектов смежных прав: дисс. на соиск. уч. степ. канд. юрид. наук.- М., 2005.

5. Стригунова Д. П. Объекты и содержание смежных прав в российском законодательстве // Современное право. 2011, № 9). <http://www.center-bereg.ru/b4848.html>.Посл.обращение 08.09.2015г.
6. Уваркин Г.И. Правовые проблемы осуществления и защиты авторских и смежных прав: дисс. на соиск. уч. степ. канд. юрид. наук.- М., 2006.
7. Фролова О.С. Гражданско-правовое регулирование отношений в сфере смежных прав: дисс. на соис. уч. степен. канд. юрид. наук.- Томск, 2007.
8. Хохлов В.А. Смежные права.- М., 2012.
9. Гаюров Ш. К., Расулов Б. Р., Каримзода Ш. К., Гаффорзода И. Г., Касымов Ф. А. Право интеллектуальной собственности Республики Таджикистан: учебное пособие.// под ред. проф. Гаюрова Ш. К. – Душанбе: «Эр - граф», 2017. – 317с.

**Исмоилова М.И.**

**Фишурда**

**Мафҳум ва хусусиятҳои умумии ҳуқуқҳои вобаста тибқи қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Дар мақола муаллиф мафҳуми ҳуқуқҳои вобаста тибқи қонунгузорию Ҷумҳурии Тоҷикистон мавриди омӯзиш ва баррасӣ қарор дода, хусусиятҳои ҳуқуқҳои вобаста шарҳ додааст. Дар мақолаи мазкур дар натиҷаи таҳлил ва омӯзиш муаллифи фикру андешаҳои худро пешниҳод намудааст.

**Исмоилова М.И.**

**Аннотация**

**Понятие и общая характеристика смежных прав по законодательству Республики Таджикистан**

В статье автор изучает и рассматривает понятие смежных прав в соответствии с законодательством Республики Таджикистан и разъясняет особенности смежных прав. В этой статье в результате анализа и исследования автор изложил свои взгляды.

**Ismailova M. I.**

**The summary**

**The concept and general characteristics of related rights under the legislation of the Republic of Tajikistan**

In the article, the author studies and examines the concept of related rights in accordance with the legislation of the Republic of Tajikistan and explains the features of related rights. In this article, as a result of analysis and research, the author outlined his views.

## МАФҲУМИ ОИЛА: ҶАНБАҲОИ ҲУҚУҚӢ

**Калидвожа:** оила, аъзои оила, қонунгузории оила, танзими ҳуқуқӣ, мафҳуми оила.

**Ключевые слова:** семья, члены семьи, семейное законодательства, правовое регулирование, понятие семьи.

**Keywords:** family, family members, family legislation, legal regulation, the concept of a family.

Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон (минбаъд - ҶТ) оиларо ҳамчун асоси ҷамъият эътироф намуда, ба ҳар кас ҳуқуқи ташкил кардани оиларо медиҳад (м.33). Аз ин ҷо сиёсати давлатӣ дар ҶТ ба мустаҳкам намудани оила равона карда шуда, ба оила ҳамчун як ҷузъи (организми) том таъсир мерасонад. Барпо кардани оила ва муносибатҳои оилавӣ ба манфиатҳои хеле гуногун, аз ҷумла манфиатҳои ҳуди аъзоёни оила, манфиатҳои гурӯҳҳои гуногуни ҷамъиятӣ, давлат ва ҷомеа дахл мекунад. Ҳамаи ин манфиатҳо бо тарзҳои гуногун ба ҳамдигар таъсир расонида, имкониятҳои хеле гуногун ва бисёр вақт низоъҳои хеле тезу тундро ба вучуд меоранд<sup>1</sup>. Қонунгузории амалкунанда гузаштан ба модели махсуси танзими ҳуқуқӣ оила дар намуди алоқаи «оила – ҷомеа – оила», ки тибқи он манфиатҳои оила пурра бо манфиатҳои ҷомеа мутобиқат бояд намоянд ва баръакс, рушди ҷомеа бошад ба рушди ҳаматарафаи оилаи комил мусоидат намояд<sup>2</sup> имконият намедиҳад. Умуман дар шароити имрӯза манфиатҳои оила афзалиятнок ҳисобида нашуда, таъмини онҳо асосан аз рӯи принсипи боқимонда амалӣ карда мешавад. Барои оилаҳои нопурра ва барҳамхӯрда, ки функцияҳои оилавиرو иҷро менамоянд ва шумораи онҳо то рафт зиёд мегарданд, имтиёзҳо ва кафолатҳои иҷтимоӣ вучуд надоранд.

Чи тавре, ки дар адабиёти ҳуқуқӣ дуруст қайд карда мешавад, оилаи муосир тибқи талаботи қонунгузорӣ мавқеи мобайниро дар байни шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ ишғол менамояд. Агар дар масъалаҳои манзил, нафақа, ҳангоми гирифтани имтиёзҳои алоҳида барои тамоми хонавода, (пардохти хонапулӣ, нафақа, кумакпулӣ) оила ҳамчун ҷузъи том баромад намояд, баръакс дар қонунгузорӣ ҷаримаи оилавӣ, андози оилавӣ ва дигар амалҳои ҳуқуқие, ки ба тамоми оила татбиқ карда

\* Унвонҷӯи ИФСҲ АМИТ.

<sup>1</sup> Покровский И.А. Проблемы личности в сфере общественных отношений // Основные проблемы гражданского права. -М., 1998. -С. 163.

<sup>2</sup> Сорокин С. А. Российская семья и три законопроекта по ее охране. - М., 1999. - С. 40.

шаванд, мавҷуд нест. Онҳо нисбати аъзоёни алоҳидаи он муқаррар карда шудаанд, гарчанде ки оқибатҳои ин амалҳо амалан ба вазъи молиявии оила дар кул таъсир мерасонанд<sup>1</sup>. Гарчанде, ки имрӯз оила амалан дорои молумулки густардатари хусусӣ мебошад, аммо оилаи ба никоҳ асосёфта тибқи қонунгузорӣ субъекти ҳуқуқ намебошад. Ҳамсарон дар ҳамаи муносибатҳои ҳуқуқӣ мустақилона иштирок мекунанд. Дар амал оила аксар вақт ширкат ва ҷамъиятҳои хоҷагӣ, бонк, нуқтаи савдо, ташкилоти эҷодӣ ва ғайраро ташкил намояд ҳам, дар ин ҳолатҳо низ мақоми субъекти ҳуқуқро на оила, балки ташкилоти таъсисдодаи он доро мегардад. Оила ҳамчун тараф дар муносибатҳои ҳуқуқии маъмурӣ, меҳнатӣ, замин, манзил ва дигар муносибатҳои ҳуқуқие, ки ба манфиатҳои он дахлдоранд, эътироф карда намешавад, инчунин наметавонад дар суд даъвогар ва ҷавобгар бошад, аз рӯи уҳдадориҳои мушаххас ҷавобгариро ба зимма дошта бошад. Қонунгузориҳои оилавӣ, инчунин оиларо ба сифати субъекти ҳуқуқ эътироф намекунад ва бинобар ин дар асоси зарурати беамониат аз ҷониби аъзоёни оила амалӣ намудани ҳуқуқҳои худ ва имконияти ҳифзи судии онҳо амал мекунанд (м.1 КО ҚТ). Уҳдадориҳо ва масъулиятҳо на дар маҷмӯъ ба оила, балки ба аъзоёни алоҳидаи он ҳамчун иштирокчиёни муносибатҳои ҳуқуқӣ оилавӣ вогузор карда мешаванд.

Бояд қайд намоем, ки дар адабиёти ҳуқуқӣ оила аз тарафи баъзе олимони субъекти ҳуқуқ<sup>2</sup>, ё ин ки ба ҳайси “субъекти коллективие” эътироф карда шудааст<sup>3</sup>, ки ба он “вазъи ҳуқуқии” муайян хос мебошад. Ба ақидаи Л. А. Гречук оила дар кул субъекти ҳуқуқ мебошад, зеро он дорои сифатҳои муайяне мебошад, ки ба субъекти ҳуқуқ хос мебошад. Аз ҷумла: 1) алоҳидагии зоҳирӣ, ки ҳамчун қоида ба оилаи муайян имконият медиҳад аз оилаҳои дигар дар шароити манзили алоҳида зиндагӣ намояд ва ҳангоми якҷоя зиндагӣ кардан бо дигар оила дорои бучети оилавии мустақил буда, ва хоҷаги мустақилро пеш мебарад; 2) ҳамчун дар намуди шахси алоҳида баромад кардан (персонификатсия), ки дар муроҷиати яке аз аъзоёни оила барои муаррифӣ кардани манфиати он дар мақомоти ваколатдори дахлдор барои таъин ва пардохти ёрдампулӣ зоҳир мегардад; 3) қобилияти таҳия (коркард) кардан, ифода кардан ва амалӣ кардани иродаи шахсӣ, масалан ҳангоми гирифтани оила ёрдампулӣ барои кӯдак ба ҳар яке аз

<sup>1</sup> Королев Ю. А. Семья как субъект права //Журнал российского права.- 2000.- № 10.- С. 65.

<sup>2</sup> Семейное право: учебник //под. ред. П. В.Алексия, И. В. Петрова . -3-е изд.,перераб. и доп.-М.:ЮНИТ-С. 244.

<sup>3</sup> Муратов С. А. Семейное право: учебник.- М.: Экимо, 2006.- С.38; Махмудов М. А. Некоторые вопросы защиты интересов семьи//Конституционное развитие Таджикистана и США.- Душанбе, 1996.-С.80-81.

аъзоёни онҳо пешниҳод намудани ҳуҷҷате, ки даромади миёнаи оила нисбат ба ҳадди ақали зиндагӣ онҳо кам мебошад<sup>1</sup>. Чунин мулоҳизаҳо асоси кофӣ барои оиларо субъекти мустақили ҳуқуқ эътироф кардан шуда наметавонад. Он хислати муносибатҳои ҳуқуқии таъминоти иҷтимоиро ифода менамояд, ки дар он оила ҳамчун субъекти соҳавӣ баррасӣ карда мешавад.

Агар ба таърихи қонунгузорию оила дар Тоҷикистон назар намоем, ба хулоса омадан мумкин аст, ки танзими ҳуқуқии оила ба назардошти омилҳои объективӣ ва субъективӣ ба роҳ монда шуда буд.

Ҳамин тавр, тавзеҳи субъект дар ҳуқуқи оилавӣ на ба мафҳуми оила балки ба аъзоаш хос мебошад, зеро барои субъекти ҳуқуқ эътироф намудан ду категорияи асосии ҳуқуқӣ-қобилияти ҳуқуқдорӣ ва қобилияти амалкунӣ хос мебошад<sup>2</sup>.

Минбаъд вобаста бо дигаргуниҳои иҷтимоии соли 1917, кӯшиши амалисозии муносибати "инқилобӣ" нисбат ба оила мулоҳизаҳоро дар бораи нодаркор будани оила ва гирифтани фарзандонро аз оила бо мақсади тарбияи ҷамъиятӣ ба миён овард. Таъсиси муассисаҳои кӯдакон бояд барои озод кардани зан ва ба меҳнати пурра дар истеҳсолоти ҷамъиятӣ ҷалб кардани онҳо мегашт. Баробарии ҷинсҳо бо нобудкунии моликияти хусусӣ, ки гӯё муносибатҳои дохилиоилавиرو бо ақидаҳо ва ҳисобҳои ғаразнок вайрон мекарданд, алоқаманд карда мешуд. Ногузирӣ дигаргунии назаррас дар таркиби оила, миқдор, эҳтиётот ва ҳатто вазифаҳои онро дар назар дошт<sup>3</sup>.

Дар Кодекси қонунҳо дар бораи асноди ҳолати шаҳрвандӣ, ҳуқуқи никоҳу оила ва васояти ҚШСФР (Кодекси аввалини оила), ки 16 сентябри с. 1918 қабул карда шуда буд, тибқи ақидаи В.П. Никитина, асосҳои шакли олии оила гузошта шуда буданд, ки аз мавқеи он принсипи ҷудогии молумлукӣ ҳамсарон «анахронизм» амал мекард. Зан хоҷагии хонаро пеш мебурд, фарзандонашро тарбия мекард ва бинобар ин даромади мустақил надошт. Молумулке, ки аз музди меҳнати шавҳар ба даст оварда мешуд, моликияти ӯ (шавҳар) низ мегашт<sup>4</sup>. Минбаъд судҳо меҳнати занро дар пешбурди хоҷагии хона ба назар гирифта, эътироф мекарданд, ки ҳарду ҳамсар беҳбудии оиларо таъмин мекунанд.

<sup>1</sup> Гречук Л. А. Субъекты – получатели в праве социального обеспечения России: дис. ... канд. юрид. наук.- Томск, 2002.- С. 141.

<sup>2</sup>Имомова Н. М. Семейно – правовые способы защиты прав ребенка в Республике Таджикистан: теоретико- практические аспекты: дис. ... док. юрид. наук. -Душанбе, 2020.-С.155.

<sup>3</sup> Нечаева А. М. Правовая охрана семьи // Закон. - 2004.- № 4. -С. 5; Лифанов М. Советская семья. -Лениздат, 1952. -С. 42,-43; Рабинович Н. В. Личные и имущественные отношения в советской семье. - Ленинград, 1952.- С. 7; Соловьев Н. Я. Семья в социалистическом обществе. -М., 1981.- С. 3.

<sup>4</sup> Никитина В. П. Имущество супругов.- Саратов, 1975. -С. 9-11.

Таҷрибаи судҳо дар м. 10 Кодекси қонунҳо дар бораи никоҳ, оила ва васояти ҶФШСР соли 1926 минбаъд инъикос ёфт. Дар ҳудуди ҶМШС Тоҷикистон меъёрҳои Кодекси қонунҳои никоҳ, оила ва васояти ҶШС Узбекистон соли 1928<sup>1</sup>, ки дар асоси Кодекси қонунҳо дар бораи никоҳ, оила ва васояти ҶШСФР соли 1926 қабул карда шуда буд амалӣ карда мешуд. Зеро тибқи қарори КИМ-и Шӯрои ҶМШС Тоҷикистон дар ҳудуди Тоҷикистон аз 1 январи с. 1929 Кодекси мазкур мавриди амал қарор дода шуда буд. Тибқи он молумулкӣ то никоҳии зану шавҳар алоҳида эътироф карда шуда, молумулки ғангоми никоҳ бадастовардаи онҳоро, молумулки умумии ҳамсарон эълон карда шуд, ки суд андозаи ҳиссаи ба ҳар як ҳамсар мансуббударо дар сурати баҳс муайян мекард. Созишномаи байни ҳамсарон, ки ҳуқуқи молумулкии онҳоро вайрон мекарданд, беътибор дониста шуда, ҳамсарон метавонистанд дар ҳар лаҳза аз иҷрои онҳо даст кашанд<sup>2</sup>. Шавҳар ва зан барои доштан, истифода ва ихтиёрдорӣ молумулки якҷоя ба даст овардашуда соҳиби ҳуқуқҳои баробар гардиданд.

Манфиати оилавино дар ҳуқуқи оилавии шӯравӣ ба таъминоти афзалиятноки манфиатҳои кӯдак асоснок намуда, амалӣ намудани ҳуқуқҳои падару модарӣ ҳилофи манфиатҳои фарзандон манъ буд. Дар муносибатҳои молумулкии падару модар ва фарзандон принсипи ҷудои молу мулк нигоҳ дошта шуда буд.

Мафҳуми оила бо назардошти аломатҳои гуногун, аз ҷумла алоқамандии аъзоёни оила бо никоҳ ва ҳешовандӣ, умумият ва дастгирии мутақобила, таваллуд ва тарбияи фарзандон, мавҷудияти ҳуқуқи уҳдадорӣҳои ҳамдигарии шахсӣ ва молумулкӣ, истиқомати якҷояи аъзоёни оила ва пешбурди хоҷагии умумӣ, инчунин бо дарназардошти асосҳои пайдоиш, таркиб ва функцияҳои оила баҳо дода мешуд.

Масалан, О.С. Иоффе оиларо ҳамчун иттифоқи аз ҷониби давлат ва ҷомеа эътироф ва дастгиришавандаи шахсон, ки ба никоҳ аз рӯи муҳаббат ё наздикии табиӣ аз пайдоиш асос шуда, бо мақсади таъмини идомаи авлод, тарбияи коммунистӣ ва ёрии ҳамдигарии моддӣ мавҷуд аст, баҳо додааст<sup>3</sup>. Қайд кардан бамаврид аст, ки дар ин таъриф ҳамчун асос барои пайдоиши оила фарзандхонӣ ва дигар шаклҳои қабул кардани фарзандон барои тарбия зикр карда нашудааст. Фарзандхонӣ, ки на муносибатҳои хешӣ, балки фақат муносибатҳои ба онҳо баробарро ба вуҷуд меовард, таҳти аломати “наздикии табиӣ аз рӯи

<sup>1</sup> ЦГА., Ф. 10, оп. 1, л. 36. Ниг.: Махмудов М. Семейно-правовые средство обеспечения стабильности брака.- Душанбе, 1990. - 112с.

<sup>2</sup> Генкин Д. М. История советского гражданского права.-М., 1949.- С. 438.

<sup>3</sup> Иоффе О. С. Советское гражданское право. ч. III. -Изд-во ЛГУ.- Л., 1965. -С. 175.

пайдоиш” мувофиқ намеомад<sup>1</sup>. Тибқи таърифи пешниҳодкардаи А.М.Нечаева оила ҳамчун умумияти шахсони якҷоя зиндагоникунанда, ки бо ҳуқуқу уҳдадориҳои пешбининамудаи қонунгузорию оила муттаҳид шудаанд, се унсури муҳим - умумият, якҷоя зиндагонӣ кардан ва вобаста будан бо ҳуқуқу уҳдадориҳои оилавино дар бар мегирифт. Вале дар ин таъриф моҳияти оила ба ҳуқуқҳои оилавӣ монда шуда, моҳияти аслии он дар навбати худ муайян карда нашудаанд<sup>2</sup>.

Ба ҷумлаи таърифи классикии оила бояд таърифи пешниҳоднамудаи В.А.Рясентсего мансуб донист, ки мувофиқи он оила ҳамчун иттифоқи шахсоне, ки ба никоҳи озод ва баробарҳуқуқ, хешовандии наздик, фарзандхонӣ ё дигар шакли тарбияи кӯдак асос ёфта, бо умумияти ҳаёт ва манфиатҳои ин шахсони дорои ҳуқуқ ва уҳдадориҳои дахлдор тавсиф мегардад<sup>3</sup>. Оила - умумият, ягонагии такрорнашавандаи робитаҳои шахсии байни аъзоёни он буда, иттифоқ бошад доираи муайяни сарбастаи шахсон мебошад. Асосҳои пайдоиши оила нишон дода шуда, ба сифати аломати муҳими оила робитаи мутақобилаи аъзоёни он бо ҳуқуқу уҳдадориҳои бо қонунгузорию оилавӣ муқарраршавандаи оила қайд карда шудааст, ки имконият медиҳад мафҳуми оиларо аз нуқтаи назари ҳуқуқӣ баҳо дода шавад. Дар таъриф мафҳуми никоҳ ҳамчун иттифоқи озод ва баробарҳуқуқ инъикос ёфтааст, ки таркиби дохилии оиларо муайян мекунад. На танҳо умумияти ҳаёт, балки инчунин манфиатҳои аъзоёни оилаи бо ин умумият алоқаманд низ қайд карда шудааст.

Ба ақидаи Р.П.Мананкова дар мазмуни ҷунин як мафҳуми мураккаби додаи В.А.Рясентсов аломатҳои муҳимро, ки табиати ҳуқуқӣ ва дигар хусусиятҳои ғайриҳуқуқиро дар бар мегирад, бояд фарқ карда шавад<sup>4</sup>. Ӯ пешниҳод менамояд, ки ба сифати аломатҳои муҳими ҳуқуқии оила заминаи ҳуқуқӣ ва алоқамандии ҳуқуқии аъзоёни оила баррасӣ карда шавад. Ба ақидаи ӯ ба аломатҳои муҳими умумиҷамъиятӣ оила умумияти ҳаёт, зиндагонии якҷоя ва пешбурди хоҷагии умумӣ, инчунин тавсифи оила ҳамчун гурӯҳи хурди иҷтимоӣ мансуб доништа шавад. Оиларо ҳамчун гурӯҳи хурди иҷтимоие (иттиҳод, иттифоқи шахсон) баҳо медиҳад, ки ба никоҳ, хешовандӣ, фарзандхонӣ ва дигар шаклҳои қабули кӯдакон барои тарбия асос ёфта, бо умумияти ҳаёт, инчунин бо ҳуқуқу уҳдадориҳои оилавӣ алоқаманд аст. Ба андешаи мо, таърифи Р.П.Мананкова қобили қабул намебошад, зеро мавҷуд набудани ишора ба моҳияти никоҳ ва манфиатҳои умумиоилавӣ

<sup>1</sup> Ҳамон ҷо.- С. 190.

<sup>2</sup> Нечаева А. М. Правовая охрана семьи // Закон.- 2004.- № 4. -С. 6.

<sup>3</sup> Рясенцев В. А. Семейное право. -М., 1967. -С. 47-48.

<sup>4</sup> Мананкова Р. П. Правовой статус членов семьи по советскому праву // под ред. Б. Л. Хаскельберга. -Томск, 1991.- С. 39, 45.

таърифи пешниҳодкардаи онро нопурра мегардонад. Таърифи додаи В.А.Рясентсев то дараҷае қобили қабул буда, дар он аввалан, моҳияти никоҳ ҳамчун иттифоқи озод ва баробарҳуқуқ инъикос карда шудааст, ки таркиби (сохтори) дохилии оиларо муайян мекунад. Сониян, дар он умумияти манфиатҳои аъзоёни оилаи бо умумияти ҳаёти онҳо алоқаманд дониста мешавад.

Ҳамзамон бояд қайд намоем, ки дар адабиёти ҳуқуқии ҳозира як гурӯҳи олимон тарафдори дар қонунгузорӣ додани таърифи расмӣ оила буда, дигарон муҳолифи он мебошанд.

Тарафдорони додани мафҳуми расмӣ оила иброз медоранд, ки зарурати таъҷилии муайян кардани мафҳуми оила фаро расидааст. Пешниҳод менамоянд, ки оила ҳамчун қоидаи умумӣ маҷмӯи муайяни (умумиятӣ, гурӯҳӣ) хешовандон мебошанд, ки ба никоҳ, хешовандӣ (ҳамсарон, падару модар, дар баъзе ҳолатҳо бошад дигар хешовандон низ) ва бо хусусиятҳои зиндагии яққоя ва пешбурди хоҷагии умумӣ асос ёфта, муҳити табииро барои некӯаҳволии ҳамаи аъзоёни он, тарбияи фарзандон, кумаки мутақобила, давом додани насл, ки аъзоёни он байни худ бо ҳуқуқ ва манфиатҳои шахсӣ ва молумулкӣ вобастаанд, фароҳам месозад»<sup>1</sup>.

Дар адабиёти ҳуқуқӣ инчунин оила ҳамчун “умумият шахсони бо ҳам зиндагикунанда, ки бо ҳуқуқ ва уҳдадориҳои пешбининамудаи қонунгузории оилавӣ муттаҳид шудаанд”,<sup>2</sup> ҳамчун доираи шахсони бо ҳуқуқ ва уҳдадориҳои аз никоҳ, хешутаборӣ, фарзандхонӣ ё дигар шаклҳои қабули кӯдакон ба тарбия бамиёномадаи ба ҳамалоқаманд»<sup>3</sup> ва ҳамчун “иттифоқи шахсонӣ бо ҳуқуқу уҳдадориҳои аз никоҳ бамиён омада»<sup>4</sup> маънидод менамоянд.

Баръакс, дигарон ба имконнопазирӣ ва мувофиқи мақсад набудани таърифи расмӣ оила ишора мекунанд. Масалан, Антокольская М.В. қайд менамояд, ки мафҳуми оила ҳамеша норавшан буда, онро дар қонунгузорӣ ифода намудан имконнопазир мебошад<sup>5</sup> ва қонунгузор дидаву дониста ин мафҳумро расмӣ намекунонад<sup>6</sup>. Зеро, аввало ҳама

<sup>1</sup>Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации // под ред. П. В. Крашенинникова, П. И. Седугина. Изд. второе, перераб. и доп.- М., 2001.- С. 17.

<sup>2</sup> Нечаева А. М. Семейное право: курс лекций. - Ин-т государства и права РАН.- М.:Изд. Группа”Юристъ”, 1998.-С. 8.

<sup>3</sup> Акчурин Т. Ф Основы развития института семьи в России (некоторые правовые аспекты) //ВЭПС.-2008.-№3.- С. 47.

<sup>4</sup> Панин В. С. Фактические брачные отношения: проблемы теории, законодательства и практики: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. –М., 2013.-С.10.

<sup>5</sup> Антокольская М. В. Семейное право: Учеб. ник. Изд. второе, перераб. и доп. -М., 2001. -С. 12.

<sup>6</sup> Гражданское право: Учебник. Т 3.- Изд. третье, перераб. и доп. // под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. -М., 2000. -С. 279.

гуна таъриф наметавонад ба таври лозимӣ чунин падидаи гуногуншаклаи иҷтимоиро инъикос намояд. Сониян, зарурати таърифи расмӣ оила вучуд надорад, зеро оила субъекти мустақили ҳуқуқ қонунан эътироф карда нашудааст, вобаста ба ин муносибати гуногун ба мафҳуми оила дар соҳаҳои алоҳида ва институтҳои ҳуқуқӣ, ки бо фарқияти ҳадафҳои танзими ҳуқуқӣ асоснок карда мешаванд, имконпазир аст. Пур кардани мафҳуми мазкур бо мазмуни ҳуқуқӣ ба имконнопазирии ба инobatгирии шароити воқеии ҳаёти дар оилаҳои муайян оварда мерасонад ва аз ҳама бештар боиси номуайяни, душворфаҳмӣ ва бисёрвариантии мафҳуми мазкур дар ҳуқуқи оилавӣ мегардад<sup>1</sup>. Баъзеҳо дар чунин ақидаанд, ки мафҳуми оила на хусусияти ҳуқуқӣ, балки иҷтимоӣ дорад. Ворид намудани мафҳуми «оила» ба Кодекси оила ва муқаррар кардани рӯйхати мукаммали аъзоёни оила метавонад ба маҳдудкунӣ ва ё васеъкунии беасоси доираи аъзоёни оила оварда расонад<sup>2</sup>.

Муҳақиқон, инчунин менависанд, ки оила ҳамчун “яке аз муҳимтарин институт ва зуҳуроти иҷтимоии ҷамъияти бо ҳамаи муносибатҳои дохили оилавӣ”<sup>3</sup> “предмети омӯзиши файласуфҳо мебошад” ва ҳамчун “иттифоқи шахсонӣ бо ҳуқуқи уҳдадорихоии аз никоҳ бамиён омада”<sup>4</sup> предмети танзими ҳуқуқи оилавӣ эътироф карда шудааст.

Дар фарҳанги истилоҳоти ҳуқуқ оила ҳамчун иттифоқи озод, ихтиёронӣ, баробарҳуқуқ ва чун қоида яқумраи зану шавҳар аст, ки ба муҳаббату эҳтироми тарафайн ба мақсади ташкили оила барои тавлид ва тарбияи фарзандон асос ёфта, бо риояи ҳама шартҳои дар қонун зикршуда ва умумияти маънавӣ ва хоҷагӣ, инчунин ҳуқуқи уҳдадорихоро байни аъзои оила ба вучуд меорад ва дар ҳифзи давлат мебошад маънидод карда мешавад<sup>5</sup>. Мафҳуми зикршуда то дараҷае ба мақсад мувофиқ мебошад. Вале доираи аъзоёни оиларо бо иттифоқи озод, ихтиёронӣ, баробарҳуқуқ ва чун қоида яқумраи зану шавҳар маҳдуд менамояд.

Қайд кардан ба маврид аст, ки барои муайян намудани доираи аъзоёни оила дар дигар соҳаҳои ҳуқуқи Тоҷикистон аҳамият надорад,

<sup>1</sup> Там же.

<sup>2</sup> Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации.- Изд. второе, перераб. и доп.// Отв. ред. И.М. Кузнецова. -М. - 2000.- С. 27-28; Косова О. Ю. Семейное и наследственное право России. - М., 2001. -С. 22.

<sup>3</sup> Назархудоева Л. Т. Современная семья в Таджикистане: состояние и проблемы функционирования и развития (социально- философский анализ): дис. ... канд. филос. наук. – Душанбе, 2016.-С.3; Шимин Н. Д. Семья как общественное явление. Опыт социал.-филос. анализа. – Воронеж: Изд-во Воронеж. ун-та, 1989. –С. 12.

<sup>4</sup> Панин В. С. Асари ишорашуда.-С.10.

<sup>5</sup> Фарҳанги истилоҳоти ҳуқуқ /зери таҳрири академик АИ ҶТ Маҳмудов М. А. – Душанбе: “ЭР- граф”, 2012.-С. 366.

ки оё дар ҳуқуқи оилавӣ мафҳуми расмии «оила» мавҷуд ҳаст ё не. Доираи аъзоёни он бо меъёри соҳавӣ муайян карда шудааст, аъзогии номбаршуда бошад - факти ҳуқуқие мебошад, ки барои ба даст овардани ҳуқуқи ухдадориҳои «соҳавӣ» зарур аст. Бо чунин мавқеъ ризо шудан душвор аст. Зеро, дар ҳама гуна мафҳум бояд маҷмӯи аломатҳои муҳиме инъикос карда мешавад, ки мазмуни онро ташкил медиҳанд. Бинобар ин чи тавре, ки Р.П.Мананкова дуруст қайд менамояд мафҳуми «оила» бояд барои ҳамаи соҳаҳои ҳуқуқ ягона бошад.<sup>1</sup> Мафҳуми «аъзои оила» аз мафҳуми «оила» бармеояд, аз ин рӯ мазмуни онҳо бояд бо маҷмӯи аломатҳо ягона муайян карда шавад. Ҳамзамон, КО ҚТ на танҳо мафҳуми оиларо намедихад, ҳатто доираи аъзоёни оиларо мушаххас муайян наменамояд. Таҳлили меъёрҳои Кодекси оила нишон медиҳад, ки ба ҳайати оила зану шавҳар, падару модар, фарзандон (м.2), бародарону хоҳарон, бобою бибӣ (зеро дар ҳолатҳои зарурӣ ухдадориҳои алиментии ин категория-аъзои дигари оиларо Кодекси оила муқаррар кардааст) (м. 95-98), кӯдакони ба фарзандхондӣ қабулшуда (боби 19 Кодекси оила), инчунин кӯдакони дар таҳти васоят ва парасторӣ қарордоштаи ба оилаи васӣ ва парастор дохил мешаванд (боби 20).

Ҳамзамон бояд қайд намоем, ки дар қонунгузориҳои баъзе давлатҳо, аз ҷумла Ҷумҳурии Беларус, Қирғизистон, инчунин баъзе субъектҳои Федератсияи Россия, ба монанди Ҷумҳурии Бошқирдистон ва Ҷумҳурии Қабардино-Балқар мафҳуми расмии оила дода шудааст. Қонунҳои Ҷумҳурии Бошқирдистон ва Ҷумҳурии Қабардино-Балқари ФР оиларо ҳамчун иттиҳодияи ду ва зиёда шахсоне, ки ба никоҳ, ҳешовандӣ, таваллуди фарзандон, фарзандхонӣ ва дигар шаклҳои қабули кӯдакон барои тарбия асос ёфта, бо умумияти ҳаёт (зиндагонии якҷоя, пешбурди хоҷагии умумӣ, ғамхорӣ яқдигар, тарбияи кӯдакон), инчунин ҳуқуқи ухдадориҳои ғайримолумулкӣ ва молумулкии пешбининамудаи ҳуқуқи оилавӣ алоқаманданд баҳо медиҳанд (м. 2).<sup>2</sup>

КО Ҷумҳурии Қирғизистон, ки аз 30 августи соли 2003 қабул карда шудааст оиларо ҳамчун доираи шахсоне баррасӣ менамояд, ки бо ҳуқуқи ухдадориҳои молумулкӣ ва шахсии ғайримолумулкии ба никоҳ, ҳешовандӣ, фарзандхонӣ ё дигар шакли қабули кӯдакон барои тарбия

<sup>1</sup> Мананкова Р. П. Асари ишорашуда. -С. 37.

<sup>2</sup> Об охране семьи, материнства, отцовства и детства: Закон Кабардино-Балкарской Республики от 12.08.97 г. № 83 Цит. по кн.: Б. М. Зумакулов. Проблемы семьи, материнства, отцовства и детства в условиях рыночной экономики. // под ред. А.И. Мусукаева. - Нальчик, 1998.- С. 53; Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации // под ред. П. В. Крашенинникова, П. И. Седугина. -М., 2001. -С. 16.

алоқаманд буда, ва барои мусоидат кардан ба таҳким ва рушди муносибатҳои оилавӣ равона карда шудаанд (м. 2)<sup>1</sup>.

Мувофиқи м. 59 Кодекси никоҳ ва оилаи Ҷумҳурии Беларус, оила иттиҳоди шахсоне мебошад, ки байни худ бо умумияти маънавӣ, моддӣ, дастгирӣ, пешбурди хоҷагии умумӣ, ҳуқуку ухдадорихое, ки аз никоҳ ба миён меоянд, хешовандии наздик ва фарзандҳои алоқаманд мебошанд.

Дигар хешовандони ҳамсарон, хӯрандаҳои ғайриқобили амал, ва дар ҳолатҳои истисноӣ бошад, дигар шахсон низ метавонанд аз тарафи суд аъзоёни оила эътироф карда шаванд, агар онҳо якҷоя зиндагӣ кунанд ва хоҷагии умумӣ баранд»<sup>2</sup>.

Бо дарназардошти таҳлилий кардашуда, ба андешаи мо мафҳуми оиларо ҳамчун иттифоқи озод, ихтиёрон ва баробарҳуқуқи зану шавҳари ба никоҳ, хешовандӣ, таваллуди фарзандон, фарзандҳои ва дигар шаклҳои қабули кӯдакон барои тарбия асос ёфта, ки бо ҳуқуку ухдадорихои молумулкӣ ва шахсии ғайримолумулкӣ ба ҳам алоқаманд ва якҷоя зиндагӣ кунанд ва хоҷагии умумӣ дошта баҳо додан мумкин аст.

#### Адабиёт:

1. Антокольская М. В. Семейное право: Учебник. Изд. второе, перераб. и доп. -М., 2001.
2. Гражданское право: Учебник. Т 3. Изд. третье, перераб. и доп.// под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. -М., 2000.
3. Гречук Л. А. Субъекты – получатели в праве социального обеспечения России: дис. ... канд. юрид. наук.- Томск, 2002.
4. Имомова Н.М. Семейно – правовые способы защиты прав ребенка в Республике Таджикистан: теоретико- практические аспекты. дис. ... док. юрид. наук. -Душанбе, 2020.
5. Иоффе О. С. Советское гражданское право. ч. III. - Изд-во ЛГУ. Л., 1965.
6. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации // под ред. П. В. Крашенинникова, П. И. Седугина. Изд. второе, перераб. и доп. М., 2001.
7. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. Изд. второе, перераб. и доп. Отв. ред. И.М. Кузнецова. -М. 2000.
8. Косова О. Ю. Семейное и наследственное право России. - М., 2001.
9. Лифанов М. Советская семья. -Лениздат, 1952.

<sup>1</sup> СК Республики Кыргызстан./ В ред. от 26.07.2004 с.; 25.02.05 с. № 38; 20.06.05 с. № 80; 12.06.08 с. № 117; 17.07.09 г. № 223; от 17.07.09 г. № 233; 04.05.11 г. № 20; 26.07.11 г. №147, 5.03.2012.

<sup>3</sup> Кодекс Республики Беларусь о браке и семье. 09.07.99 г. № 278-3.

10. Мананкова Р. П. Правовой статус членов семьи по советскому законодательству // под ред. Б. Л. Хаскельберга.- Томск, 1991.
11. Махмудов М. А. Некоторые вопросы защиты интересов семьи//Конституционное развитие Таджикистана и США.- Душанбе, 1996.
12. Махмудов М. Семейно-правовые средство обеспечения стабильности брака.- Душанбе, 1990.
13. Муратов С. А. Семейное право: учебник.- М.: Экимо, 2006.
14. Назархудоева Л. Т. Современная семья в Таджикистане: состояние и проблемы функционирования и развития (социально-философский анализ): дис. ... канд. филос. наук. – Душанбе, 2016.
15. Нечаева А. М. Семейное право: Курс лекций.- Ин-т государства и права РАН.-М.:Изд. Группа”Юристь”, 1998.
16. Королев Ю. А. Семья как субъект права //Журнал российского права.- 2000. -№ 10.
17. Никитина В. П. Имущество супругов.- Саратов, 1975.
18. Панин В. С. Фактические брачные отношения: проблемы теории, ззаконодательства и практики: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. –М., 2013.
19. Покровский И.А. Проблемы личности в сфере общественных отношений // Основные проблемы гражданского права. -М., 1998.
20. Рабинович Н. В. Личные и имущественные отношения в советской семье.- Ленинград, 1952.
21. Рясенцев В. А. Семейное право. -М., 1967.
22. Соловьев Н. Я. Семья в социалистическом обществе. -М., 1981.
23. Сорокин С. А. Российская семья и три законопроекта по ее охране. - М., 1999.
24. Фарҳанги истилоҳоти ҳуқуқ //зери таҳрири академик АИ ҶТ Маҳмудов М. А. –Душанбе: “ЭР- граф”, 2012.
25. Шимин Н. Д. Семья как общественное явление. Опыт социал.-филос. анлиза – Воронеж: Изд-во Воронеж. ун-та, 1989.

**Раҳимова Ф. М.**

**Фишурда**

**Мафҳуми оила: ҷанбаҳои ҳуқуқӣ**

Дар мақолаи мазкур ҷанбаҳои гуногуни мафҳуми оила мавриди таҳлил қарор дода шудааст. Дар асоси таҳлили нуқтаи назари олимони ва қонунгузориҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон дар бораи оила, инчунин қонунгузориҳои кишварҳои хориҷӣ муаллиф ба хулосаи меояд, вақти он расидааст, ки мафҳуми расмии оила дар қонунгузориҳои Тоҷикистон дода шавад.

Рахимова Ф. М.

### Аннотация

#### Понятие семьи: правовые аспекты

В статье анализируются различные аспекты понятия семьи. На основе анализа различных мнений учёных и законодательства Республики Таджикистан, а также законодательства зарубежных стран автор приходит к выводу, что настало время дать легальное определение понятию семьи.

Rakhimova F. M.

### The summary

#### The concept of a family: legal aspects.

The article analyzes various aspects of the understood family. Based on the analysis of various opinions of scientists and the legislation of the Republic of Tajikistan, as well as the legislation of foreign countries, the author comes to the conclusion that the time has come to give a legal definition of the concept of a family.

Кабутов Э.Д.\*

### ЭТАПЫ ОРГАНИЗАЦИИ И ПРОВЕДЕНИЯ ТОРГОВ

**Калидвожаҳо:** марҳилаҳои ташкили савдо, гузаронидани савдо, механизми савдо, савдо, музоида, тендер.

**Ключевые слова:** этапы организации торгов, проведение торгов, механизм торгов, торги, аукцион, тендер.

**Keywords:** stages of organizing tenders, conducting tenders, tendering mechanism, tenders, auction, tender.

Использование торгов на международной арене является реальным аспектом развития предпринимательства как эта видно из практики ТНК имеющие огромное преимущество в производстве, исполнении труда и качественно высокого механизма управления. Торги становятся результатами развития организации и предметной специализации отраслевых структур. На этой основе можно утверждать, что торги расширяют возможности международной торговли.

---

\* Доцент кафедры предпринимательского и коммерческого права юридического факультета ТНУ, кандидат юридических наук.

ГК как нормативно-правовой акт и специальный акт, регулирующие отношение в сфере торгов, предусматривает процедуры торгов с юридической точки зрения. Юридическая процедура торгов предусматривается для определения соотношения между частными и публичными интересами хозяйствующих субъектов по итогу которого заключатся договор<sup>1</sup>. Некоторые авторы поддерживают мнение о том, что торги как способ заключения договора осуществляются на конкурентной основе<sup>2</sup>.

Аукционы и конкурсы (тендеры) могут быть открытыми и закрытыми. В открытом аукционе и открытом конкурсе (тендере) может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе (тендере) участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели. Если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения, извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. В случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок. Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса (тендера) - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса. В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Организатор закрытого аукциона или закрытого конкурса (тендера) обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб, независимо от того в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов. Участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их. При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору. Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса (тендера) протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от

<sup>1</sup> Диденко А.А., Артемов А.В. Понятие и формы торгов в гражданском праве // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. - 2015. - № 110. - С. 1135-1151.

<sup>2</sup> Суходольский Г.А. Спорные вопросы правового регулирования торгов // Вестник Московского университета МВД России. - 2009. - № 5. - С. 158.

подписания протокола, утрачивает внесенный им задаток. Организатор, торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка. Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. В случае уклонения одной из них от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

Торги представляют собой особый способ заключения договора, когда контрагент выбирается среди нескольких претендентов как предложивший наиболее высокую цену или лучшие условия и в силу этого выигравший торги. Именно с ним и заключается договор. Поэтому торгам изначально присущ элемент состязательности, отличающий их как способ заключения договора от обычного способа, предполагающего акцепт оферты. Торги, в которых принимал участие только один участник, не могут обеспечить состязательности между участниками и наиболее выгодных условий для организатора торгов, а потому признаются несостоявшимися. Организация и проведение торгов осуществляются, как правило, в несколько стадий: а) организация торгов: опубликование извещения о проведении торгов; подготовка требуемой для участия в торгах документации; получение при необходимости разъяснения положений документации; б) проведение торгов: подача заявок на участие в торгах; рассмотрение заявок на участие в торгах; проведение оценки и сопоставления заявок на участие в торгах; составление и подписание протокола о результатах торгов; подписание договора (если предметом торгов было только право на заключение договора)<sup>1</sup>.

Система взаимодействия заказчика и исполнителя, посредством проведения торговой деятельности через Интернет называется электронные торги. В роли заказчика, как правило, выступают государственные и муниципальные учреждения, исполнитель же определяется в процессе проведения торгов. Основные преимущества электронных торгов заключаются в снижении цены товара или услуги, реальной экономии времени и создании долгосрочного партнерства государства и бизнеса. Согласно законодательству, закупки и для государственных учреждений проходят в форме электронного аукциона (аукцион, проходящий в Интернете). Электронные торги в данной форме, проводят на определенных аккредитованных торговых площадках. Электронная площадка представляет из себя интернет-ресурс, на котором

---

<sup>1</sup> Петров Д.А. Правовые основы антимонопольного контроля в ходе организации и проведения торгов// Вестник Санкт-Петербургского университета. Право.- 2010.- № 1.- С. 39-40.

происходит эффективное, безопасное и удобное взаимодействие между участниками торгов от размещения заказа до заключения сделки.

Участник аукциона должен зарегистрироваться и получить электронно-цифровую подпись. Электронные торги в течение часа от начала торгов до принятия последнего предложения завершаются. На аукционе победитель тот который предложил самую низкую цену для заключения договора. По завершению аукциона оформляется протокол с итогом торгов и отправляется всем участникам<sup>1</sup>.

Организация и проведение подрядных торгов осуществляется в несколько этапов: 1. Подготовка конкурса: Разработка технического задания, нормативной документации и критериев отбора победителя; Формирование конкурсной комиссии; Разработка конкурсной документации; 2. Предложение о принятии участия в конкурсе: Оповещение участников о проведении конкурса; Выдача конкурсной документации; 3. Сбор и вскрытие конкурсных заявок: Прием конкурсных заявок от участников; Вскрытие конкурсных заявок тендерной комиссией; 4. Оценка конкурсных заявок: Проверка на соответствие установленным требованиям по форме; Проверка на соответствие квалификационным требованиям; Распределение заявок; 5. Определение победителя: Выбор победителя тендера; Подтверждение его квалификации; Присуждение и подписание контракта; Оглашение результатов.

Таким образом, организация и проведение торгов включают в себя следующие этапы: определение предмета торгов; определение формы торгов (открытые, закрытые); определение потенциальных участников закрытых торгов и направление им приглашений к участию в торгах; подготовка и публикация объявления о торгах; составление инструктивных материалов для предварительного квалификационного отбора претендентов для участия в открытых торгах; подготовка (с привлечением технических и коммерческих консультантов) тендерной документации; проведение предварительного квалификационного отбора; прием тендерных предложений от участников торгов; оценка поступивших тендерных предложений и выявление победителя торгов; подписание соглашения с победителем торгов.

#### **Литература:**

1. Веретенникова О.В., Аракельянц Н.В. Подрядные торги в строительстве: процедура организации и проведения// Сборник научных работ серии "Государственное управление".- 2019.- № 14.- С. 178-189.
2. Диденко А.А., Артемов А.В. Понятие и формы торгов в гражданском праве// Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета.- 2015.- № 110.- С. 1135-1151.

---

<sup>1</sup> Дудина И.В., Крючкова Е.И. Анализ отечественного и зарубежного опыта организации и проведения электронных торгов в строительстве// Труды Братского государственного университета. Серия: Естественные и инженерные науки.- 2012.- Т. 2.- С. 153-155.

3. Дудина И.В., Крючкова Е.И. Анализ отечественного и зарубежного опыта организации и проведения электронных торгов в строительстве// Труды Братского государственного университета. Серия: естественные и инженерные науки.- 2012.- Т. 2.- С. 153-155.
4. Петров Д.А. Правовые основы антимонопольного контроля в ходе организации и проведения торгов//Вестник Санкт-Петербургского университета. -Право.- 2010.- № 1.- С. 39-51.
5. Султанова А.Д. Ключевые аспекты проведения подрядных торгов в строительстве// Modern Science.- 2019.- № 8-1.- С. 29-31.
6. Сухадольский Г.А. Спорные вопросы правового регулирования торгов // Вестник Московского университета МВД России. – 2009. – № 5. – С. 156-159.
7. Щербина Н.Н., Перфильев А.А., Колядо Е.В., Лещенко В.А., Карташев В.Н. Анализ нарушений при подготовке заявок для проведения торгов на поставку товаров, работ и услуг в медицинских организациях Алтайского края// Сибирский медицинский журнал (Иркутск).- 2014.- Т. 125.- № 2.- С. 141-143.

**Кабутов Э.Д.**

#### **Фишурда**

#### **Марҳилаҳои ташкил ва гузаронидани савдо**

Дар мақолаи муаллиф яке аз проблемаҳои муосири ҳуқуқи граждани ва соҳибкорӣ – марҳилаҳои ташкил ва гузаронидани савдо таҳлил шудааст. Ба андешаи муаллиф ташкил ва гузаронидани савдо дар якчанд марҳила сурат мегирад.

**Кабутов Э.Д.**

#### **Аннотация**

#### **Этапы организации и проведения торгов**

В статье автор проанализировал один из современных проблем гражданского и предпринимательского права - этапы организации и проведения торгов. По мнению автора, организация и проведение торгов осуществляется в несколько этапов.

**Kabutov E.D.**

#### **The summary**

#### **Stages of organizing and conducting bidding**

In the article, the author analyzed one of the modern problems of civil and business law - the stages of organizing and conducting auctions. According to the author, the organization and conduct of the auction is carried out in several stages.

IV. ҲУҚУҚИ МАЪМУРӢ, МУРОФИАИ МАЪМУРӢ  
(ИХТИСОС: 12.00.14)

IV. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО, АДМИНИСТРАТИВНЫЙ  
ПРОЦЕСС (СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: 12.00.14)

Иброхимов С.И.\*

К ВОПРОСУ О ФОРМИРОВАНИИ СУДЕБНО – АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

**Калидвожаҳо:** ҳуқуқи судӣ маъмурӣ; истехсолоти судии маъмурӣ; муурофияи маъмурӣ; парвандаи маъмурӣ; истехсолоти маъмурӣ.

**Ключевые слова:** судебное административное право; административное судопроизводство, административный процесс, административное производство, административные дела.

**Keywords:** judicial administrative law; administrative legal proceedings, administrative process, administrative production, administrative cases.

В Республике Таджикистан (далее – РТ) действует комплекс процессуальных норм, регулирующих осуществление административного судопроизводства, т.е. полномочия судебных органов по отправлению административного правосудия. Основы этих норм составляют нормы, регулирующие организацию деятельности судебных органов, их компетенцию и процессуальную форму деятельности по разрешению споров, возникающих из административно-правовых отношений. Комплекс этих норм, по мнению ученых, образуют «Судебное административное право»<sup>1</sup>. Судебное административное право, как самостоятельный «отрасль» (либо «подотрасль», которых следует ещё обосновать – И.С.) административного права, возникает из потребности в цивилизованном разрешении административных споров в судебном порядке, в полноценной защите субъективных публичных прав и обеспечении функционирования административной юстиции как гаранта этих прав и законности в правовом государстве»<sup>2</sup>.

В судебном административном праве функция отправления административного правосудия возложена только на судебные органы, т.е. здесь прослеживается узкий подход к пониманию административного судопроизводства.

---

\*Заведующий Отделом государственного права ИФПП НАНТ, доктор юридических наук, профессор.

<sup>1</sup>Зеленцов А.Б., Ястребов О.А. Судебное административное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» /А.Б. Зеленцов, О.Я. Ястребов. М., 2017. - 511 с.

<sup>2</sup>Там же.- С. 50.

Таким образом, судебное административное право – это совокупность норм, регулирующих осуществление правосудия по административным делам судами общей юрисдикции и специализированными судами – экономическими и военными. В этот комплекс норм не входят нормы, регулирующие деятельность квази - судебных органов, поскольку они не осуществляют правосудие. Судебным административным правом регулируются отношения по отправлению административного судопроизводства и организации деятельности судебных органов по осуществлению административного судопроизводства.

Реализация функций судебного-административного права, согласно ч.2. ст. 2 КЗ РТ «О судах в Республике Таджикистан», осуществляется посредством административного процесса и наряду с гражданским, экономическим и уголовным судопроизводствами функционирует самостоятельно. Кроме того, в республике имеется обширная законодательная база судебного-административного права, нормы которого «разбросаны» в нескольких кодифицированных актах, т.е. это нормы соответствующих гл. КАП РТ, ГПК РТ, ЭПК РТ и ПКoАП РТ. Возникает вопрос, при таком подходе национального законодателя к обособлению законодательства об административном судопроизводстве, о чем говорилось ещё в п.48 Концепции прогнозного развития законодательства РТ<sup>1</sup>, можно ли вести речь о возможном существовании судебного- административного права РТ? Тогда как, судебно-административное процессуальное право в республике до сих пор не только не введено унифицированным нормативным правовым актом, но и остается предметом недопонимания как со стороны политической элиты страны, так и среди работников ее судебного корпуса<sup>2</sup>.

В настоящее время, как следует из норм гл. 6 КАП РТ, предметом спора в производстве об административных процедурах в суде являются: соответствие административно - правового акта законам РТ, указам Президента РТ и постановлениям Правительства республики; обязанность административного органа по возмещению вреда; обязанность административного органа по принятию административного акта или осуществлению какого-либо иного действия по административной процедуре.

Другая проблема заключается в том, что в соответствии с нормами гл. 7 КАП РТ, разрешение административных споров в связи с административной жалобой на нормативный административно-правовой акт, (ст.136 КАП РТ), отнесено к полномочиям Административной комиссии при Правительстве РТ. Однако указанная норма (возможно с момента принятия КАП РТ в

<sup>1</sup>Концепция прогнозного развития законодательства РТ /доступно на сайте: <http://www.mmk.tj/> время посещения декабрь 2020г.

<sup>2</sup>Рахматова З.М. Административное судопроизводство в Республике Таджикистан: дисс. ...канд.юрид.наук.-М., 2017. - С.17.

2007г.) остается декларативным, поскольку нет практики, а упомянутый орган работает ли вообще нет информации<sup>1</sup>.

Вместе с тем, согласно ст.13 ГК РТ рассмотрение дел по жалобам на нормативный акт (в том числе, на *нормативный административно-правовой акт* – С.И.) нарушающие права и свободы граждан и юридических лиц, имеют судебную подведомственность. Кроме того, согласно ч.1 ст.249 ГПК РТ суд рассматривает дела, возникающие из публичных правоотношений, в частности по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц и государственных служащих. На наш взгляд, под понятием *решения* законодатель имеет ввиду, в том числе и нормативно-правовых актов органов государственного управления, такой вывод согласуется с положениями ч.2 ст. 2 ГК РТ о том, что министерства, ведомства и другие государственные органы могут издавать акты, регулирующие гражданские отношения. А в соответствии с глоссарием КАП РТ понятие административно-правовой акт и нормативно правовой акт идентичный (п.5 ст.2 КАП РТ). Согласно п.7 указанных основных понятий *нормативный административно-правовой акт* – это общеобязательный административно-правовой акт, изданный уполномоченным административным органом на основании закона или иного нормативного правового акта, принятого на его основании, содержащий общие правила поведения постоянного или временного и многократного применения, включая инструкцию, положение, устав и т.д.

Таким образом, обнаруживается дублирование полномочий между судом и квази - судебным органом т.е. подведомственность одних и тех же дел, отнесены обеим юрисдикционным органам, в ст.136 КАП РТ повторяется те же положения предусмотренные в ст.13 ГК РТ и ст.249 ГПК РТ.

В настоящее время в РТ общие суды рассматривают дела, возникающие из публично-правовых отношений по правилам подраздела III ГПК РТ, имеется и судебная практика.<sup>2</sup> Поэтому нам представляется целесообразным передать функции указанного квазисудебного органа, каким является Административной комиссии при Правительстве РТ, судам общей юрисдикции, или же специализированным административным судам, если таковы будут образованы.

Предмет судебного административного права составляют общественные отношения, возникающие по поводу отправления административного правосудия (отношения, связанные с построением системы судебных органов, и отношения между судом и участниками административного судопроизводства в процессе рассмотрения и разрешения административных спо-

<sup>1</sup>О рассмотрении Административной комиссией при Правительстве РТ жалобы на административный нормативно-правовой акт, практика, либо другая (хотя бы статистической) информации нет. // ЦБПИ «ADLIA». v.7.0. Министерство юстиции РТ.

<sup>2</sup>Рахматова З.М. Указ. соч.- С.17.

ров). А.Б. Зеленцов и О.А. Ястребов считают, что «общественные отношения, составляющие предмет судебного административного права, условно разделяют на два сегмента: а) отношения по поводу судоустройства, характеризующие организационную специфику учреждений административной юстиции, их систему, компетенцию по административным спорам и т.д. (судоустройственные организационные правоотношения); и б) отношения в процессе осуществления административного судопроизводства, которые складываются между судом и участниками процесса по поводу защиты субъективных прав и законности в публичном управлении, т.е. административно-процессуальные отношения, в рамках которых реализуется административное правосудие»<sup>1</sup>.

А. Б. Зеленцов в структуре предмета административно-процессуального права предлагает выделять два массива однородных общественных отношений: «а) общественные отношения, возникающие в связи с разрешением административных дел (применением административно-публичными органами и организациями исполнительных административно-правовых мер в рамках разрешаемых административных дел); б) общественные отношения, возникающие в связи с разрешением судебно-административных дел (применением судебными органами судебных административно-правовых мер в рамках разрешаемых ими судебно-административных дел)»<sup>2</sup>.

Согласно предложенному А. Б. Зеленцовым подходу, «в структуре судебного административно-процессуального права предлагается выделить следующие подотрасли: судебное административное спорное процессуальное право; судебное административное принудительно-ограничительное процессуальное право. Первое включает в себя административно-процессуальные институты: а) *судебное общее административное спорное процессуальное право*; б) *судебное административно-деликтное спорное процессуальное право*»<sup>3</sup>.

Кроме того, «судебное административное принудительно-ограничительное процессуальное право включает в себя следующие административно-процессуальные институты: а) институт судебного административно-наказательного процессуального права; б) институт судебного административно-санкционного процессуального права; в) институт судебного административно-ограничительного процессуального права»<sup>4</sup>.

В соответствии с действующим законодательством Таджикистана нормы, регулирующие производство по делам об административных право-

<sup>1</sup> Зеленцов А.Б., Ястребов О.А. Указ. соч.- С. 48-49.

<sup>2</sup> Зеленцов А.Б., Кононов П.И., Стахов А.И. Административный процесс как вид юридического процесса: современные проблемы понимания и нормативно-правовой регламентации. - С.520.

<sup>3</sup> Там же.- С.520.

<sup>4</sup> Там же.- С.521.

нарушениях, относятся к административным. Поэтому, исходя из сложившейся ситуации, до принятия зарубежного опыта относительно регулирования производства по делам об административных правонарушениях, в порядке исключения данные нормы можно признать предметом судебного административного права. В таком случае перед национальным законодателем встает два вопроса: а) законодательно придать производству по делам об административных правонарушениях исковую форму, что в юридической литературе достаточно хорошо обосновано (в том числе и национальными авторами, например, З.М. Рахматовой); б) исключить из Процессуального кодекса об административных правонарушениях республики Таджикистан (ПКоАП РТ) производство по административным правонарушениям, рассматриваемые судами, их следует перенести в новый Кодекс об административном судопроизводстве (КАС РТ). Дела об административных правонарушениях рассматриваемые всеми иными юрисдикционными органами, кроме суда, следует обособить в новом Кодексе об административных проступках, как это сделали, например в Республике Казахстан.

Таким образом, судебное административное право Республики Таджикистан будет состоят из комплекса норм, регулирующие организацию и порядок деятельности судебных органов, осуществляющих правосудие по административным спорам (т.е. административно-спорную юрисдикцию), и совокупности норм, регулирующих организацию и функционирование судебных органов, осуществляющих производство по делам об административных правонарушениях (т.е. административно-наказательную юрисдикцию).

Вместе с тем, нормы судебного административного права должны обеспечить надлежащий процесс разрешения споров, возникающих из административно-правовых отношений. Отличительный признак этих отношений, входящих в предмет судебного административного права, состоит в том, что они складываются в процессе разрешения административно-правовых споров, возникающих по поводу применения, толкования или издания норм административного права. В рамках данных норм осуществляется защита субъективных прав участников административного процесса. Следует отметить, что в правовой системе РТ имеются все предпосылки для существования судебного административного права. Однако признания её самостоятельной отраслью системы национального права на наш взгляд, является преждевременной, потому что это право пока ещё законодательно не обособленно, нет конкретного кодифицированного акта, регулирующего административное судопроизводство, последнее все ещё ассоциируется с рассмотрением судами дел об административных правонарушениях. Публично-правовые споры, что составляют основной предмет административного судебного права, рассматриваются по правилам гражданского и экономического судопроизводства закрепленные в ГПК РТ и ЭПК РТ, хотя ещё в Плате реализации первой Программы судебной-правовой реформы (2007г.) стоял вопрос о формировании административных судов и административно-

го судопроизводства. В 2010 г. были образованы Коллегии по административным делам при Верховном Суде РТ и областных судах республики, которые в результате ненаучного не специализированного подхода занимаются несвойственными им задачами, рассмотрение дел об административных правонарушениях, обобщением судебной практики по делам рассмотренными судами первой инстанции, профилактической агитацией предупреждения административных правонарушений и т.п., что неоднократно были предметом научного обсуждения.<sup>1</sup>

Для реализации концепции судебного административного права в РТ и выделении его в самостоятельную отрасль в системе национального права, на наш взгляд необходимо: а) закрепить в конституционной норме административного судопроизводства как одной из форм осуществления судебной власти; б) разработать и принять Кодекса об административном судопроизводстве (КАС РТ); в) исключить из ГПК подраздел III, из ЭПК раздел III, как несвойственные их процессуальным правилам; г) учредит систему административных судов республики.

Предложенные выводы позволяют констатировать, что судебное административное право РТ регулирует общественные отношения, возникающие по поводу отправления административного правосудия, в частности отношения, связанные с построением системы административных судебных органов, и отношения между судом и участниками административного судопроизводства в процессе рассмотрения и разрешения административных споров, а также дел об административных правонарушениях подведомственные административным судам, в основу которых положено административный иск.

#### Литература:

1. Зеленцов А.Б., Кононов П.И., Стахов А.И. Административный процесс как вид юридического процесса: современные проблемы понимания и нормативно-правовой регламентации.// Административное право и процесс.- 2018.- №3.- С. 46-47.
2. Зеленцов А.Б., Ястребов О.А. Судебное административное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». - М., 2017.- 511 с.
3. Ибрагимов С.И. Административная юстиция в Республике Таджикистан и странах Центральной Азии: концептуальные подходы.- Душанбе: «Дониш» 2015.- 567с.

---

<sup>1</sup>Ибрагимов С.И. Административная юстиция в Республике Таджикистан и странах Центральной Азии: концептуальные подходы. – Душанбе: «Дониш».- 2015, 567с.; Марифхонов Р.Н. Концептуальные проблемы развития административного права в Республике Таджикистан //Ежегодник публичного права.- М.: Инфотропик Медиа, 2017. -С.460; Рахматова З.М. Указ. соч. и др.

4. Концепция прогнозного развития законодательства Республики Таджикистан /доступно на сайте: <http://www.mmk.tj/> время посещения декабрь 2020г.
5. Марифхонов Р.Н. Концептуальные проблемы развития административного права в Республике Таджикистан //Ежегодник публичного права.- М.: Инфотропик Медиа, 2017. -С.460.
6. Рахматова З.М. Административное судопроизводство в Республике Таджикистан : дис. ...канд.юрид.наук. – М., 2017.

**Иброҳимов С.И.**

**Фишурда**

**Марбут ба масъалаи таъсисиёбии ҳуқуқи судӣ – маъмурӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Мақолаи мазкур ба масъалаҳои назариявӣ ва амалии эҳтимолияти таъсиси соҳаи мустақили ҳуқуқи судӣ маъмурӣ дар низоми ҳуқуқи Ҷумҳурии Тоҷикистон бахшида шудааст. Асоси концептуалии масоили ҳуқуқи судӣ маъмурӣ аз тарафи олимони соҳаи ҳуқуқи маъмурии Донишгоҳи дустии халқҳои Федератсияи Россия пешниҳод карда шудааст. Дар натиҷаи омузиш ва мутобиқгардонии онҳо ба низоми ҳуқуқи ватанӣ муаллиф чанд шарту таклифҳо барои арзи вучуд доштани ҳуқуқи судии маъмурии Тоҷикистон пешниҳод намудааст.

**Ибрагимов С.И.**

**Аннотация**

**К вопросу о формировании судебного – административного права в Республике Таджикистан**

Статья посвящена вопросам теоретического и практического обоснования возможности учреждения в правовой системе Таджикистана самостоятельного судебного административного отрасли права, концептуальные положения которого разработаны учеными административистами РУДН РФ. Отмечается, что в настоящее время существующее в республике административное судопроизводство находится в зависимом положении, так как в ГПК и ЭПК РТ прямо указываются, что административные дела рассматриваются по общим правилам гражданского судопроизводства с учетом особенностей изложенных в Подразделе III ГПК РТ и Разделе III ЭПК РТ. Кроме того, эти особенности судами не соблюдается и дела рассматриваются как обычное исковое производство. Автор выдвигает ряд условий возможного формирования судебного административного права Республики Таджикистан.

Ibrokhimov S.I.

**The summary**

**To the question of the formation of judicial and administrative law in the Republic of Tajikistan**

The article focuses on the theoretical and practical substantiation of the possibility of establishing an independent judicial administrative branch of law in the legal system of Tajikistan, the conceptual provisions of which have been developed by academic administrators of the RUDN of the Russian Federation. It is noted that administrative proceedings in the Republic are currently in a dependent position, since the Code of Civil Procedure and the Code of Criminal Procedure explicitly indicate that administrative cases are considered under the general rules of civil proceedings, taking into account the peculiarities set out in Subsection III of the Code of Civil Procedure and Section III of the Code of Criminal Procedure. In addition, these features are not respected by the courts and cases are considered as ordinary litigation. The author puts forward a number of conditions for the possible formation of judicial administrative law in the Republic of Tajikistan.

Алимов С. Ю.,\* Авидзба Р. С.\*

**АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРИНУЖДЕНИЕ ЗА НАРУШЕНИЕ  
МИГРАЦИОННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

**Калидвожаҳо:** муҳочирати ғайриқонунӣ; ҷавобгарии маъмурӣ; равандҳои муҳочират; ҷавобгарӣ; ҳуқуқвайронкунӣ; қонуният; давлати ҳуқуқбунёд; айб.

**Ключевые слова:** незаконная миграция; административная ответственность; миграционные процессы; ответственность; правонарушение; законность; правовое государство; вина.

**Keywords:** illegal migration; administrative responsibility; migration processes; a responsibility; offense; legality; constitutional state; the fault.

Незаконная иммиграция в Российскую Федерацию (далее - РФ) все более затрагивает интересы национальной безопасности, в силу своей природы вступая в тесные связи с нелегальным бизнесом, а следовательно, смыкаясь с организованной преступностью, которая, в свою очередь, заинтересована в трафике мигрантов как в источнике существенных доходов.

\* Профессор кафедры «Государственно – правовых дисциплин» юридического факультета МОУ «Российско – Таджикский (Славянский) университет», доктор юридических наук.

\* Старший преподаватель кафедры «Государственно – правовых дисциплин» юридического факультета МОУ «Российско – Таджикский (Славянский) университет».

Поток мигрантов, хлынувший после распада СССР в РФ, практически не уменьшается. Более того, он продолжает стимулироваться: недостаточно контролируемыми, значительными по протяженности границами с государствами-участниками СНГ; относительной доступностью получения въездных виз и проездных документов для въезда на территорию России и государств-участников СНГ; возможностью практически бесконтрольно передвигаться по их территории на любом виде транспорта и использовать их как транзитные страны для выезда в развитые западноевропейские и Скандинавские страны, а также США и Канаду.

В этой связи одним из приоритетных направлений деятельности Федеральной миграционной службы является противодействие нелегальной миграции. Говоря о результатах этой работы, следует отметить, что в 2015 г. к административной ответственности за нарушение миграционного законодательства привлечено свыше 1 млн. 230 тыс. человек. При этом по решению судов выдворено в административном порядке за пределы РФ свыше 57 тыс. человек, депортировано - 18 человек.

Однако в целях придания этому направлению деятельности системного характера и повышения эффективности противодействия нелегальной миграции необходимо вести речь о создании специализированных подразделений по контролю за соблюдением правил пребывания (проживания) иностранных граждан и лиц без гражданства на территории страны.

Так, в январе 2013 г. МВД РФ было принято решение о проведении эксперимента по созданию иммиграционной инспекции в структуре ГУВД г. Москвы, Московской области, Краснодарского, Алтайского краев и МВД Республики Татарстан.

В ходе проведения проверочных мероприятий сотрудниками иммиграционных инспекций за совершение правонарушений и сфере миграции к административной ответственности было привлечено в 2013 г. - 27 367 человек, в 2014 г. - 96 888, а за 11 месяцев 2015 г. - 84 346. При этом сумма взысканных штрафных санкций составила 11,36 млн. руб., 108,18 млн. руб. и 116,27 млн. руб.

Если в 2013 г. размер оплаченных работодателями, привлекающими иностранную рабочую силу, государственных пошлин, налоговых отчислений и сумма взысканных штрафных санкций за совершение правонарушений в сфере миграционных отношений составили около 400 млн. рублей, то в 2015 г. они увеличились более чем в два раза.

Развитие демократизма государственного управления применительно к миграционным процессам, во многом обусловлено качеством решения проблемы, утверждения отношений свободы и ответственности. В самом деле, продуманное и эффективное управление миграционной политикой предполагает проявление инициативы, самостоятельных действий со стороны каждого участника управленческого процесса, что осуществимо лишь в условиях свободы при выборе оптимальных вариантов действия и использования средств по их реализации.

В свою очередь свобода действий участников миграционных процессов невозможна без ответственности всех участников управленческого процесса за социальные последствия своих действий. Свобода действия и ответственность - это две стороны одной медали, которые могут существовать и развиваться, взаимосвязано дополняя, и укрепляя друг друга.

Проблема ответственности в миграционном процессе связана с одной стороны с общесоциальными проблемами ответственности в обществе, и поведение человека, то есть мигранта, с другой стороны, имеет специфические характеристики, обусловленные тем, что государственное управление в сфере миграции сравнительно молодое явление строго определено по целевому назначению, организации и правовому регулированию контролю и оценке олицетворяет собой свободу должностования<sup>1</sup>.

Правовое регулирование миграционных процессов, четкое определение правового статуса, а в нем компетенции органа управления не противоречит ни их свободе, ни их самостоятельности. Наоборот, управление законности в функционировании отдельных органов и должностных лиц при регулировании миграционных процессов, является фактором обеспечения гарантированных прав и свобод граждан. В частности ст. 24 Конституции РТ гласит: «Гражданин имеет право на свободное передвижение и выбор места жительства, выезд за пределы республики и возвращение в неё».

Законность - это лучшее средство защиты от произвола, причем как частных лиц, так и самих должностных лиц. Поэтому для нормативного регулирования миграционных процессов государство устанавливает определенные виды ответственности. Ответственность - явление общесоциальное. Как участник общественного отношения она имеет довольно солидную структуру и раскрывается, прежде всего, во взаимосвязи взаимодействии одной личности с другими личностями, личности с коллективом и обществом.

В самом точном виде ответственность предусматривает собой отношение обеспечивающее интересы и свободу взаимосвязанных сторон и гарантированное обществом и государством. Она формируется на основе последовательного взаимодействия трех составных частей: сознание долга; оценка поведения; положения санкции.

Ведущим элементом в ответственности выступает оценка решения, действия гражданина, коллектива, органа или другого компонента общественной системы, с точки зрения, признанных и действующих идеалов, ценностей, принципов, норм и пользы для общественного развития. С теоретической и нормативной точки зрения наиболее отработанный и практически действующей является юридическая ответственность, то есть ответственность за нарушение конкретных норм законов, принимаемое в опреде-

---

<sup>1</sup>Проблема незаконной миграции в России: реалии и поиски решения. – М., 2004.- С.13.

ленных процессуальных формах управленческими органами государственной власти и местного самоуправления<sup>1</sup>.

Не случайно основные определения ответственности и в государственном урегулировании миграционных процессов носит юридический характер. Юридическая ответственность непосредственно связана с неправомерными решениями, поступками и действиями людей, а в субъекте государственного управления - с правонарушениями со стороны должностных лиц, и других на то уполномоченных лиц.

Следует подчеркнуть, что правонарушение тесно связано с правоохранительной деятельностью. На первый взгляд с этой деятельностью все обстоит достаточно просто. Правоохранительная деятельность - это деятельность специальных органов, направленная на обеспечение и защиту правопорядка, прав и свобод граждан, предусмотренных законом. Правопорядок в свою очередь - основа правового государства. Правовое государство - конкретно-историческая форма совместной жизнедеятельности людей, основанная на праве и призванная обеспечить оптимальное условие жизни человека. Отсюда необходимость формирования правосознания, воспитание убеждений и социальных ценностей и необходимости права и правопорядка. В соответствии с этим необходимо формировать правосознание граждан, имея в виду конечную цель - формирование правовой личности.

Иными словами, неясно главное - от чего зависит и как формируется у человека именно правосознание. Другими словами, причины формирования правосознания находятся за пределами самого правонарушения<sup>2</sup>.

Считая данную проблему основополагающей, Президент РТ издал Указ, от 9 апреля 1997 г. «О правовой политике и правовом сознании граждан Республики Таджикистан». Правительство республики для реализации данного Указа приняло программу, в которой указаны основные меры реализации мероприятий по совершенствованию и формированию правосознаний граждан РТ и задачи заинтересованных министерств и ведомств в этом направлении.

Это и понятно чем выше правосознание граждан государства, тем выше и активнее их участие в управлении делами общества и государства, тем активнее они реализуют предоставленные им права и свободы.

Таким образом, объектом правоотношений являются права и обязанности, участвующих в них субъектов. Отношения между людьми по поводу их прав и свобод составляют суть правоотношений. Отсюда вполне логично предположить, что объектом правоотношения в правоохранительной деятельности также являются права и обязанности субъектов этих отношении<sup>3</sup>.

<sup>1</sup>Атаманчук Г.В. Теория государственного управления. – М., 2004.- С.415.

<sup>2</sup>Сальников П.П. Человек и правоохранительная деятельность. – СПб. 2000.- С. 201-204.

<sup>3</sup>Там же. С. 229-230.

С позиции юридической ответственности, деяние (действие или бездействие) людей подразделяется на проступки и преступления.

Обычно признаки правонарушений характеризуют посредством понятия «состава правонарушения». Каждое правонарушение совершается кем-то, каким-либо лицом, которое представляет собой субъект правонарушения. Естественно, что правонарушение выражено в определенных деяниях, значимых для государства, общества, других людей, ибо посредством их нарушаются какие-либо и чьи-либо интересы, статусы, права и свободы. К ним относятся три элемента: противоправность совершенного деяния; выявление причинной связи между деянием и соответствующими негативными последствиями; наличие общественного и правового вреда, им причиненного.

Противоправное деяние характеризуется внутренними психическими отношениями к нему самого лица совершившего правонарушение - наличием вины. Это психическое отношение образует субъективную систему правонарушения<sup>1</sup>.

Каждое правонарушение имеет также определенный предмет посягательства, состоящий из различных отношений, процессов, интересов, прав и свобод, охраняемых правовыми нормами. Это объект правонарушения. Правонарушение состоит из всех эти перечисленных элементов, в центре которых причинная связь и вина.

Умышленная вина проявляется в том, что правонарушитель знал требования правовых норм и сознательно, обдуманно пошел на их правонарушение.

Неосторожная вина возникает тогда, когда правонарушитель вел себя легкомысленно, небрежно, самонадеянно хотел и знал, что подобные деяния могут привести к неблагоприятным последствиям и правонарушениям.

Юридическая ответственность имеет универсальное применение в регулировании миграционных процессов, как со стороны субъектов управления, субъекта, охраняющего интересы государства и физических лиц. В зависимости от характера правонарушений, юридическая ответственность подразделяется на виды, каждый из которых отличается санкцией и порядком её применения, в частности: дисциплинарный проступок; административный проступок; гражданско-правовая ответственность; уголовная ответственность<sup>2</sup>.

Выбор одного из видов ответственности зависит от характера правонарушения, лиц его совершенных, последствий, общественно- сложное последствие, нанесения материального ущерба, и интересов государства и личности.

<sup>1</sup>Атаманчук Г.В. Теория государственного управления. - М., 2004. - С. 423.

<sup>2</sup>Атаманчук Г.В. Указ. соч.- С.423-424.

В случае нарушения миграционного законодательства наступает административная ответственность, так как последствия конкретного правонарушения не представляет большой общественной опасности для государства, но вместе с тем, следует отметить, что государство может нести определенные убытки от неуплаты налогов со стороны работодателей, фирм, занимающихся оргнабором, пошлины от документального оформления выездных документов и т.д.. Возможности перерастания административных правонарушений в уголовное преступление, когда действие мигранта или работодателя непосредственно связано с криминальным деянием. Например, перевозка контрабандного груза, наркотиков, наем молодых девушек для занятия или нелегальная поставки детской рабочей силы.

Таким образом, административная ответственность - это вид юридической ответственности, которая выражается в применении органом или должностным лицом, наделенным соответствующими полномочиями, административного наказания (взыскания) к лицу, совершившему правонарушение. Административная ответственность обладает общими признаками, свойственными юридической ответственности вообще. В то же время ей присущи и специфические признаки, характерные только для этого вида юридической ответственности, о чем было сказано выше.

На основании изложенного можно дать следующее понятие административного правонарушения - признается посягающее на государственный и общественный порядок, собственность, прав и свободы граждан на установленный порядок управления, противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие либо бездействие, за которое законодательством предусматривается административная ответственность<sup>1</sup>.

#### **Литература:**

1. Атаманчук Г.В. Теория государственного управления. – М., 2004. – 440с.
2. Проблема незаконной миграции в России: реалии и поиски решения. – М., 2004. – 520с.
3. Россинский Б.В. Административное право. Вопросы и ответы. – М., 2000. – 290 с.
4. Сальников П.П. Человек и правоохранительная деятельность. – СПб. 2000. – 303 с.

---

<sup>1</sup>Россинский Б.В. Административное право. Вопросы и ответы. – М., 2000. – С.198.

Алимов С.Ю., Авидзба Р.С.

**Фишурда  
Маҷбурияти маъмури барои вайрон кардани  
қонунгузори муҳоҷирати**

Дар мақола масъалаҳои марбут ба мушкилоти муҳоҷирати ғайриқонунӣ дида баромада шудаанд. Вуруди муҳоҷирон ба Федератсияи Россия пас аз пош хӯрдани ИҚШС дар воқеъ кам нагардида истодааст. Гузашта аз ин, он бо чунин омилҳо идома дорад: ба пуррагӣ назорат нашудани сарҳадҳо бинобар тӯлонӣ будани масофаи онҳо бо давлатҳои аъзои ИДМ; дастрасии нисбӣ барои гирифтани раводидҳои вуруд ва ҳуҷҷатҳои сафар барои ворид шудан ба қаламрави Россия ва кишварҳои ИДМ; имконияти беназорат дар қаламрави онҳо бо ҳама намуди нақлиёт ҳаракат кардан.

Муаллифон ба хулосае омаданд, ки бо мақсади ба ин самти фаъолият додани ҳислати низомнок ва баланд бардоштани самаранокии муқовимат бо муҳоҷирати ғайриқонунӣ, лозим аст, ки дар хусуси таъсис додани воҳидҳои махсус оид ба назорати риояи қоидаҳои будубош (истиқомат)-и шаҳрвандони хориҷӣ ва шахсони бешаҳрвандӣ дар ӯдуду кишвар суҳан гуфта шавад.

Алимов С.Ю., Авидзба Р.С.

**Аннотация**

**Административное принуждение за нарушение  
миграционного законодательства**

В статье рассматриваются вопросы, связанные с проблемами нелегальной миграцией. Поток мигрантов, хлынувший после распада СССР в РФ, практически не уменьшается. Более того, он продолжает стимулироваться: недостаточно контролируемые, значительными по протяженности границами с государствами-участниками СНГ; относительной доступностью получения въездных виз и проездных документов для въезда на территорию РФ и стран СНГ; возможностью практически бесконтрольно передвигаться по их территории на любом виде транспорта.

Авторы пришли к выводу, что в целях придания этому направлению деятельности системного характера и повышения эффективности противодействия нелегальной миграции необходимо вести речь о создании специализированных подразделений по контролю за соблюдением правил пребывания (проживания) иностранных граждан и лиц без гражданства на территории страны.

Alimov S.Y., Avidzba R.S.

### The summary

#### Administrative force for violation of migration legislation

The article discusses issues related to the problems of illegal migration. The flow of migrants, surging after the collapse of the USSR into the Russian Federation, practically does not decrease. Moreover, it continues to be stimulated: insufficiently controlled, with significant lengths of borders with the CIS member states; the relative availability of entry visas and travel documents for entry into the territory of Russia and the CIS countries; the ability to practically uncontrollably move through their territory on any type of transport and use them as transit countries for traveling to Western European countries.

The author came to the conclusion that in order to give this area of activity a systemic character and increase the effectiveness of counteracting illegal migration, it is necessary to talk about creating specialized units to monitor compliance with the rules of stay (residence) of foreign citizens and stateless persons in the country.

Соибов З.М.\*

#### ТАШАККУЛИ ШАКЛҲОИ ТАШКИЛӢ-ҲУҚУҚӢИ МАҚОМИ ВАКОЛАТДОР ОИД БА МАСЪАЛАҲОИ ФАЪОЛИЯТИ ГУМРУКӢ ДАР ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН

**Калидвожаҳо:** мақомоти гумрук, хадамоти гумрук, мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ, Ҷумҳурии Тоҷикистон, шакли ташкилӣ-ҳуқуқӣ, кумитаи давлатӣ, фаъолияти гумрукӣ.

**Ключевые слова:** таможенные органы, таможенная служба, уполномоченный орган по вопросам таможенного дела, Республика Таджикистан, организационно-правовая форма, государственный комитет, таможенное дело

**Keywords:** Customs, Custom Service, authorized body for customs affairs, Republic of Tajikistan, legal-organized form, state committee, custom affairs.

Таҷрибаи фаъолияти мақомоти ҳокимияти иҷроияи Ҷумҳурии Тоҷикистон (минбаъд - ҶТ) нишон медиҳад, ки дар низоми он мақомоти миллии гумрук бо шарофати касби Истиклолияти давлатӣ таъсис гардидааст<sup>1</sup>. Махсусан, мақоми марказии он, ки чун мақоми ваколатдор

---

\* Декани факултети идоракунии давлатии Академияи идоракунии давлатии назди Президенти ҶТ, номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ, дотсент.

<sup>1</sup> Дар ҳудуди Тоҷикистони таърихӣ нахустин маротиба чунин мақомот дар фаҳмиши муосир баъди бастании Шартномаи байни Россияи подшоҳӣ ва Аморати Бухоро таъсис дода шудааст, ки ба ҳокимияти маҳаллӣ итоат намекард.

оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ муайян гардидааст, дар ин давра якчанд маротиба тағйири шакли ташкилӣ-ҳуқуқӣ кардааст, ки бесабаб набуда, бо асосҳои муайян сурат гирифтааст.

Бояд зикр кард, ки аз давраи таъсиси мақомоти гумруки ҚТ панҷ бор шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ тағйир ёфт. Чуноне қайд гардид, аввалин бор мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ дар шакли ташкилӣ-ҳуқуқии Саридораи назорати гумрукии назди Девони Вазирони ҚТ, баъдан 22 юни соли 1993 №288, Кумитаи давлатии гумруки ҚТ, 15 феввали соли 1994, №85, Кумитаи гумруки назди Ҳукумати ҚТ, 24 январӣ соли 2002, Департаменти назорати гумрукии Вазорати даромадҳо ва пардохтҳои ҚТ, 30 ноябри соли 2006 Хадамоти гумруки назди Ҳукумати ҚТ таъсис гардида буд. Дар фосилаҳои кӯтоҳ тағйир додани шаклҳои ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ дар заминаи асосҳои муайян сурат гирифтааст.

Якумин бор дар шакли ташкилӣ-ҳуқуқии Саридораи назорати гумрукӣ таъсис додани мақоми ваколатдори номбурда моҳиятан аз таҷрибаи ташкили ин мақом дар ИҚШС вобастагӣ дорад. Яъне, тибқи Кодекси гумруки ИҚШС аз соли 1964 шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ Сарраёсат буд. Бояд гуфт, мақомоти гумруки Чумхурии Тоҷикистон баъди Истиклолияти давлатӣ дар муддати хеле кӯтоҳ таъсис гардид ва муайян намудани шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ асосан дар тақвияти чандинсолаи мақомоти гумруки ИҚШС, ки Тоҷикистон дар ҳаёти он буд, сурат гирифтааст.

Таъсиси Кумитаи давлатии гумруки ҚТ моҳиятан дар заминаи қабули аввалин Кодекси гумруки ҚТ аз соли 1992 ва бо мақсади устувор сохтани мақоми он дар низоми мақомоти идоракунии давлатӣ ташкил гардидааст. Дар шакли ташкилӣ-ҳуқуқии Кумитаи давлатӣ таъсис додани мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ доираи ваколатҳои он мустақкам гардид, хусусан аз ҷониби он амалӣ намудани сиёсати ягонаи гумрукӣ муайян карда шуд, иқтисодии кадрӣ ва инфраструктураи он устувор гардид. Дар шакли кумитаи давлатӣ таъсис додани мақоми ваколатдори номбурда то андозаи муайян бо таҷрибаи мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукии ИҚШС ва давлатҳои пасошӯравӣ иртибот дорад. Чунки, тибқи Кодекси гумруки ИҚШС аз соли 1991 мақоми ваколатдори соҳа Кумитаи гумруки ИҚШС муайян гардид. Ҳамчунин, соли 1991 дар ҚШСФ Россия ва Чумхурии Белоруссия Кумитаи давлатии гумрук таъсис гардид, ки аввалин шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ дар давлатҳо зикршуда буд.<sup>1</sup> Бинобар ҳамин, дар шакли кумита, аниқтараш кумитаи давлатӣ таъсис додани мақоми ва-

<sup>1</sup> Речаи дастрас: [www.wikipedia.org](http://www.wikipedia.org) (Санаи муроҷиат: 22.04.2020 с.)

колатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ қисман бо баҳра бурдан аз таҷрибаи мақомоти гумруки ИҶШС ва баъзе давлатҳои пашошӯравӣ алоқамандӣ дошт.

Кумитаи давлатии гумруки ҚТ камтар аз як сол амал кард ва он 15 феввали соли 1994, №85, ба Кумитаи гумруки назди Ҳукумати ҚТ табдил дода шуд. Баъд аз ин, роҳбарии умумӣ ба фаъолияти мақомоти гумруки кишвар аз ҷониби Ҳукумати ҚТ амалӣ карда мешуд. Дар шакли Кумитаи назди Ҳукумати ҚТ мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ зиёда аз шаш сол фаъолият намуд.

Чорум шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ Департаменти назорати гумруки Вазорати даромадҳо ва пардохтҳои ҚТ буд, ки таъсис он аз 24 январи соли 2002 сурат гирифт. Дар шакли департамент дар ҳайати Вазорати номбурда таъсис додани мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ асосан бо пешниҳоди Хазиначи байналмилалӣ асфур сурат гирифт. Агар ба таҷрибаи мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумруки давлатҳои муосир назар афканем, дар шакли департамент амал намудани мақоми мазкурро мушоҳида намудан мумкин аст. Масалан, дар Ҷумҳурии Сотсиалистии Ветнам Департаменти генералии ҳадамоти гумруки назди Вазорати молия, дар Эстония Департаменти андозу гумрук, дар Гурҷистон Департаменти гумруки ҳадамоти даромадҳои Вазорати молия<sup>1</sup> ва ғ. Дар ин шакл таъсис додани мақоми ваколатдори мазкур бештар дар иртибот бо функцияи фискалии мақоми мазкур қарор дорад. Ин маънои онро надорад, баамалбарори фаъолияти ҳуқуқмуҳофизавӣ аз ҷониби мақоми мазкур истисно мегардад. Аммо, чуноне аз ташкил ва вазъи ин мақом бар меояд, он дар тобеияти вазорати молия ва дигар мақомоти ваколатдори даромадҳо ва пардохтҳо ё ин ки чун мақоми мустақили ҳокимияти иҷроия, ки бевосита ба амалиномаи сиёсати андозу гумрук ва таъмини даромадҳои давлатӣ вобаста мебошанд, таъсис дода шудаанд. Яъне, мақоми мазкурро чун мақоми таъминкунанда ва устуворкунандаи буҷаи кишвар муайян намудаанд. Албатта, дуруст аст, ки таърихан мақомоти гумрук чун мақомоти ситонандаи пардохтҳои дахлдор аз шахсони муайян тавассути сарҳади давлатӣ муаррифӣ мегардид, ки дар замони муосир низ яке аз самтҳои асосӣ ва муҳимми онро фаъолияти марбут ба ситонидани бочу андозҳои муайян (функцияи фискалӣ) ташкил медиҳад. Аммо, бояд тазаққур дод, ки дар радифи ин самти фаъолият, мақомоти гумрук чун мақомоти ҳифзи ҳуқуқ, ки ба ошкор, пешгирии ва бартарафсозии қонуншиканиҳои марбут ба фаъолияти гумрукӣ мусоидаткунанда баромад менамояд. Ҳамин тариқ, дар шакли департамент дер амал накардани мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумруки ҚТ худ гувоҳи яктарафа

<sup>1</sup> Речаи дастрас: [www.customs.gov.by](http://www.customs.gov.by) (Санаи муроҷиат: 22.04.2020 с.)

ва ё бештар бо назардошти як самти фаъолият баҳо додани мақоми зикргардида мебошад.

Дар шароти муосир шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ ҳадамот мебошад. Дар шакли ҳадамот мақоми мазкур тибқи фармони Президенти ҚТ аз 30 ноябри соли 2006, №9 «Дар бораи такмили сохтори мақомоти марказии ҳокимияти иҷроияи Ҷумҳурии Тоҷикистон»<sup>1</sup> таъсис гардидааст. Низомномаи Ҳадамоти гумруки назди Ҳукумати ҚТ бо қарори Ҳукумати ҚТ аз 28 декабри соли 2006, №612 тасдиқ гардидааст, ки мутобиқи он Ҳадамоти гумруки назди Ҳукумати ҚТ мақомоти ваколатдори ҳифзи ҳуқуқии ҳокимияти иҷроия оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ буда, бо мақсадҳои гумрукӣ татбиқи мустақими вазифаҳоро дар соҳаи фаъолияти гумрукӣ мутобиқи қонунгузори ҚТ таъмин менамояд.<sup>2</sup>

Чуноне маълум гардид, дар шароити муосир шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ ҳадамот мебошад. Вобаста ба мазмун ва моҳияти ҳадамот ҳамчун шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақомоти ҳокимияти иҷроия дар адабиётҳои илмӣ андешаҳои мухталиф ҷой дорад. Масалан, дар яке аз сарчашмаҳо дар иртибот бо ҳадамот ҳамчун шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақомоти марказии ҳокимияти иҷроия оварда шудааст, ки ҳадамот – мақомоти ҳокимияти иҷроияест, ки функцияҳои махсусро дар соҳаи муқарраргардида ба амал мебарорад. Хусусияти махсус доштани функцияҳои онҳо ифодагари аломати хос доштан мебошад. Вобаста ба ин, ҳадамот функцияҳои иҷроиявӣ, назоратӣ, иҷозатдиҳӣ, танзимӣ ва ғ. амалӣ менамояд.<sup>3</sup> Б.Ҳ. Разоқов зикр менамоянд, ки ҳадамотҳои давлатӣ функцияҳои контролӣ ва назоратиро ба амал мебароранд.<sup>4</sup> Дар воқеъ, ҳадамот ҳамчун шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақомоти ҳокимияти иҷроия бо назардошти махсусияти хоси фаъолияти мақомот таъсис мегардад. Андешаҳои олимони зикршуда дуруст аст, ки ҳадамот функцияҳои иҷроиявӣ, назоратӣ, контролӣ, танзимӣ ва ғ.-ро анҷом медиҳад. Мазмунан бошад, фаъолияти ҳадамотҳои давлатӣ асосан бо фаъолияти контролӣ ва назоратӣ иртибот дорад. Агар ба моҳияти тамоми мақомоти ҳокимияти иҷроия назар афканем, новобаста аз шакли ташкилӣ-ҳуқуқии онҳо то андозаи муайян функцияҳои дар боло зикршударо ба амал мебароранд. Масалан, функцияи танзимӣ, иҷроиявӣ ва дигар функцияҳо хоси мақомоти ҳокимияти иҷроия мебошад, ки аз функцияи идоракунии давлатӣ бар меоянд. Бояд тазаққур дод, ки аз ҷониби ҳадамотҳои давлатӣ низ ин гуна

<sup>1</sup> Бонки марказии иттилооти ҳуқуқии Вазорати адлияи Ҷумҳурии Тоҷикистон. Шакли электронии «Адлия». (Санаи мурочиат: 24.04.2020 с.)

<sup>2</sup> Бонки марказии иттилооти ҳуқуқии Вазорати адлияи ҚТ. Шакли электронии «Адлия». (Санаи мурочиат: 24.04.2020 с.)

<sup>3</sup> Козлов Ю.М. Административное право: учебник.- М.: Юристъ, 1999.- С. 96.

<sup>4</sup> Разоқов Б.Ҳ. Идораи давлатӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: проблемаҳои ҳуқуқии назария ва амалӣ.- Душанбе, 2007.- С. 131.

функсияҳо амалӣ мегардад. Аммо, дар назар дошт, ки таъсиси мақомоти ҳокимияти иҷроияи дар ин ҷо он шакли ташкилӣ-ҳуқуқӣ мақсаднок сурат мегирад. Хадамоти давлатӣ низ дорои таъиноти бевоситаи худ мебошад, ки чуноне дар боло қайд гардид, асосан баҳри амалинамоии функсияи контролӣ ва назоратӣ ташкил мегардад.

Агар ба ташкили мақомоти ҳокимияти иҷроия назар афканем, хадамотҳои давлатӣ дар доираи онҳо ба ду намуд чудо мешаванд, ки ин ҳам бошад, хадамотҳои давлатие, ки ҳамчун мақомоти марказии ҳокимияти иҷроия ҳастанд ва хадамотҳои давлатие, ки дар тобеияти ин ҷо он мақомоти марказии ҳокимияти иҷроия қарор доранд. Тавре дар боло зикр гардид, хадамотҳои давлатӣ асосан фаъолияти контролӣ ва назоратиро баамал мебароранд ва бо назардошти ин намудҳои хадамотҳои давлатӣ ҳатто дар номи онҳо калимаи назорат оварда шудааст. Чунончи, Хадамоти назорати давлатии бехатарии корҳо дар саноат ва соҳаи кӯҳкорӣ назди Ҳукумати ҚТ, ки дар низоми мақомоти марказии ҳокимияти иҷроия қарор дорад, Хадамоти назорати давлатии фаъолияти фармасевтӣ ва Хадамоти назорати давлатии тандурустӣ ва ҳифзи иҷтимоии аҳоли, ки ба Вазорати тандурустӣ ва ҳифзи иҷтимоии аҳолии ҚТ тобеъ мебошанд.

Ҳамин тариқ, муайян намудани шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ чун хадамот моҳиятан ба таъинот, самт ва мазмуни фаъолияти он мувофиқ мебошад. Чуноне маълум аст, тибқи қонунгузории ҚТ мақомоти гумрук назорати интиқоли мол ва воситаҳои нақлиётро тавассути сарҳади гумрукӣ таъмин менамояд, ки дар ин ҷо калимаи «назорат» худ исботгари муносиб будани шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми мазкур ба таъиноти он мебошад.

Дар давлатҳои хориҷӣ низ мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ дар шакли хадамот таъсис дода шудаанд. Чунончи, дар Федератсияи Россия Хадамоти федеролии гумрук, дар Украина Хадамоти давлатии фискалии Украина, дар Туркменистон Хадамоти давлатии гумруки Туркменистон, дар Қирғизистон Хадамоти давлатии гумруки назди Ҳукумати Ҷумҳурии Қирғизистон, дар Молдовия Хадамоти гумруки назди Вазорати молияи Ҷумҳурии Молдовия, дар Польша Хадамоти гумруки Вазорати молияи Ҷумҳурии Польша ва дар Ҷумҳурии Корея бошад, Хадамоти гумруки Ҷумҳурии Корея.<sup>1</sup> Бояд гуфт, ки шакли ташкилӣ-ҳуқуқии онҳо якхеланд, аммо аз лиҳози мақом ва вазъи ҳуқуқиашон фарқ мекунанд. Масалан, дар Молдовия ва Польша мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ дар тобеияти Вазорати молияи онҳо қарор дорад. Яъне, чун мустақилона дар алоҳидагӣ ба ҳайси мақоми марказии ҳокимияти иҷроия баромад наменамоянд. Дар Ҷумҳурии Қирғизистон ва ҳамчунин, дар ҚТ мақоми ваколатдори маз-

<sup>1</sup> Речаи дастрас: [www.customs.gov.by](http://www.customs.gov.by) (Санаи мурочиат: 15.05.2020 с.)

кур дар низоми мақомоти марказии ҳокимияти иҷроия қарор дорад ва дар назди Ҳукумати ҷумҳуриҳои мазкур<sup>1</sup> ҳисоботдиҳанда мебошанд.

Дар адабиётҳои илмӣ марбут ба таҳқиқи мақомоти гумрук ва фаъолияти гумрукӣ мафҳуми «хадамоти гумрук» бештар истифода мешавад, ки дар аксар маврид онро баробар бо мафҳуми мақомоти гумрук қорбурд менамоянд. Масалан, яке аз муҳаққиқон дар рафти таҳқиқи рушди хадамоти гумруки Ҷумҳурии Арманистон мафҳуми хадамоти гумрукро ҳаммаъноӣ мақомоти гумрук истифода бурдааст.<sup>2</sup> Яъне, ташаккули хадамоти гумрук, ки аз ҷониби ӯ таҳқиқ гардидааст, моҳиятан ташаккули мақомоти гумрукро дар назар дорад. Барои исботи ин, муҳаққиқ қайд менамояд, ки «дар солҳои аввали мавҷудият хадамоти гумруки Арманистон ба сифати маъмурияти мустақили гумрукӣ амал менамуд. Аммо, аз моҳи июли соли 1999 хадамоти гумрук ба таркиби Вазорати даромадҳои давлатии Ҷумҳурии Арманистон шомил гардид». Дар ин ҷо хадамоти гумрук на ба мазмуни шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақомоти давлатӣ, балки ба мазмуни мақомоти гумрук оварда шудааст.

Мафҳуми хадамоти гумрук ба мазмуни дар боло зикршуда, бештар дар адабиётҳои иқтисодӣ аз ҷониби муҳаққиқони соҳаи иқтисод муайян гардидаанд. Масалан, А.В. Комиссаров мақолаи худро таҳти унвони «Самтҳои мубрами (актуалии) фаъолияти хадамоти гумруки Россия»<sup>3</sup> таҳия намудааст, ки дар ин ҷо мафҳуми хадамоти гумрук мазмунан инъикосгари мақомоти гумрук аст. Ӯ ин ки дар дигар мақолаи илмӣ иқтисодӣ «Нақши хадамоти гумрук дар афзоиши даромади буҷаи ФР»<sup>4</sup> баррасӣ гардидааст, ки дар он мафҳуми мазкур мантиқан мақомоти гумрукро дар назар дорад.

Ба ғайр аз ин, дар адабиётҳои иқтисодӣ мафҳуми хадамоти гумрук ба мазмунҳои дигар, чунончи ҳамчун падидаи рушдиҳанда ва таъминкунандаи амнияти иқтисодии кишвар,<sup>5</sup> ҳамчун фаъолияти гумрукӣ<sup>6</sup> ва ғ. муайян шудааст, ки ба шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақомоти гумрук ҳеҷ иртиботе надорад. Бо ҳамин тартиб, хадамоти давлатӣ (хусу-

<sup>1</sup>Дар асоси Кодекси гумруки Ҷумҳурии Қирғизистон ва ҚТ роҳбарии умумиро ба фаъолияти гумрукӣ Ҳукумати онҳо ба амал мебароранд. Инчунин, Ҳукумати ҷумҳуриҳои дар баробари фаъолияти гумрукӣ, роҳбарии умумии фаъолияти мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукиро татбиқ менамоянд.

<sup>2</sup>Гармонников С.Н. О развитии таможенной службы Республики Армении // Ученые записки СПб филиала РГА.- №3 (71), 2019.- С. 13.

<sup>3</sup>Комиссаров А.В. Актуальные направления деятельности таможенной службы России // Российской внешнеэкономической вестник.- №6, 2005.- С. 43-47.

<sup>4</sup>Вашенко Ю.В., Неровня Д.Е., Корсукова Н.Д. Роль таможенной службы в увеличении доходов бюджета РФ // Актуальные проблемы авиации и космонавтики. 2017.- Том 3.- С. 444-446.

<sup>5</sup>Алексеев С.И. Таможенная служба как институт развития и обеспечения безопасности страны: дисс. ... канд. экон. наук.- М., 2005.- 173 с.

<sup>6</sup>Чиковани Е., Авлани М. Модернизации таможенной службы в Грузии: перемены, результаты, перспективы // Кавказ и глобализация.- Том 5.- №3-4, 2011.- С. 73-84.

сан ҳадамоти гумрук ҳамчун шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ) ҳамчун шакли ташкилӣ-ҳуқуқӣ дар илми ҳуқуқӣ, махсусан дар илми ҳуқуқи маъмурӣ муайян гардидааст ва мавриди баррасию таҳлил қарор мегирад.

Дар маҷмуъ, вобаста ба ташаккули шаклҳои ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ метавон ба чунин хулоса омад: дар фосилаҳои ниҳоят кӯтоҳ тағйир додани шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ далели надоштани таҷрибаи амалии ташкил ва фаъолияти мақомоти гумрук (яъне, мақомоти гумруки миллӣ) мебошад; ҚТ аз давраи таъсиси мақомоти гумрук шакли ташкилӣ-ҳуқуқии муносиби мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукиро чустуҷӯ менамуд ва меомӯхт; муайяннамоии шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукии ҚТ қисман бо таҷрибаи давлатҳои пасошӯравӣ алоқаманд аст; дар мавридҳои муайян тағйири шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ бо ба инobatгирии пешниҳодҳо ва тавсияҳои ташкилотҳои байналмилалӣ сурат гирифтааст; дар шароити муосир дар шакли ташкилӣ-ҳуқуқии ҳадамот таъсис додани мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ, моҳиятан ҷавобгӯи самти фаъолият, салоҳият ва таъиноти мақоми мазкур ва дар маҷмуъ мақомоти гумрук мебошад.

#### Адабиёт:

1. Алексеев С.И. Таможенная служба как институт развития и обеспечения безопасности страны: дисс. ... канд. экон. наук.- М., 2005.
2. Ващенко Ю.В., Неровня Д.Е., Корсукова Н.Д. Роль таможенной службы в увеличении доходов бюджета РФ // Актуальные проблемы авиации и космонавтики.- 2017.- Том 3.
3. Гармонников С.Н. О развитии таможенной службы Республики Армения // Ученые записки СПб филиала РТА.- №3 (71), 2019.
4. Козлов Ю.М. Административное право: учебник.- М.: Юристъ, 1999.
5. Комиссаров А.В. Актуальные направления деятельности таможенной службы России // Российской внешнеэкономический вестник.- №6, 2005.
6. Раззоқов Б.Ҳ. Идораи давлатӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон: проблемаҳои ҳуқуқии назария ва амалӣ.- Душанбе, 2007.
7. Чиковани Е., Авлани М. Модернизации таможенной службы в Грузии: перемены, результаты, перспективы // Кавказ и глобализация.- Том 5. -№3-4, 2011.

Соибов З.М.

**Фишурда**

**Ташаккули шаклҳои ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Мақомоти миллии гумрук дар ҶТ бо бадастоварии Истиқлолияти давлатӣ ташкил гардидааст. Мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ дар шакли ташкилӣ-ҳуқуқии муайян давра ба давра ташаккул ёфта ва чун мақоми марказии ҳокимияти иҷроия ҷойгоҳи худро дар низоми он муайян кардааст. Бинобар ҳамин, дар сатҳи илми ҳуқуқи маъмурӣ таҳлил ва баррасии ташаккули шаклҳои ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ ба равшан намудани паҳлуҳои алоҳидаи масъалаи мазкур равона мегардад. Муаллиф кӯшиш намудааст, ки зарурати тағйири шакли ташкилӣ-ҳуқуқии мақоми ваколатдор оид ба масъалаҳои фаъолияти гумрукӣ ва таҷрибаи мақомоти гумруки давлатҳои дигарро вобаста ба ин муайян намояд.

Соибов З.М.

**Аннотация**

**Становление организационно-правовых форм уполномоченного органа по вопросам таможенного дела в Республике Таджикистан**

Национальные таможенные органы в РТ были образованы с приобретением государственной независимости. Уполномоченный орган по вопросам таможенного дела формировался поэтапно в определенной организационно-правовой форме и занял свое место в системе центральных органов исполнительной власти. Поэтому, наука административного права в вопросах анализа и рассмотрения становления организационно-правовых форм уполномоченного органа по вопросам таможенного дела, уделяет внимание раскрытию отдельных сторон данного вопроса. Автор попытался определить необходимость изменения организационно-правовой формы уполномоченного органа по вопросам таможенного дела и изучил опыт таможенных органов других государств в этом вопросе.

Soibov Z.M.

**The summary**

**Formation of legal – organized forms of the authorized body for customs affairs in the Republic of Tajikistan**

The customs authorities in the Republic of Tajikistan were formed with the acquisition of State independence. The authorized body for customs affairs was formed in stages in a certain legal – organized form and took its place in the system of central executive authorities. Therefore, the science of administrative law in the analysis and consideration of the formation of legal – organized forms of the authorized body for customs affairs pays attention to the disclosure of certain aspects of this issue. The author tried to determine the necessity of change in the legal-organized form of the authorized body for customs affairs and studied the experience of the customs authority of another state in this matter.

## КОНСТИТУТСИЯ ЗАМИНАИ ТАШАККУЛИ ПАДИДАИ НИЗОМИ ИҶОЗАТДИҲӢ ДАР ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН

**Калидвожаҳо:** Конститутсия, низоми иҷозатдиҳӣ, иҷозат, иқтисоди бозаргонӣ, фаъолияти соҳибкорӣ, иҷозатномадиҳӣ, ҳуқуқи маъмури, иҷозатдиҳии маъмури.

**Ключевые слова:** Конституция, разрешительная система, разрешение, рыночная экономика, предпринимательская деятельность, лицензирование, административное право, административное разрешение.

**Keywords:** Constitution, licensing system, permission, market economy, entrepreneurial activity, licensing, administrative law, administrative permission.

Дар доктринаи ҳуқуқи маъмури аллакай ба таври умумӣ эътироф шудааст, ки низоми иҷозатдиҳӣ яке аз муҳимтарин падидаи маъмурии муносибатҳои ҳуқуқии Тоҷикистонро ташкил медиҳад. Бо ёрии он амнияти ҷамъияту давлат, ҳифзи ҳуқуқи озодӣ, ахлоқ, саломатии аҳоли ва муҳити атроф, танзими сарҳади иҷозатдиҳӣ ва манъкунӣ дар соҳаи фаъолияти хоҷагидорӣ, ҳимояи манфиатҳои иқтисоди хориҷии Тоҷикистон таъмин карда мешавад. Соҳаи идоракунии давлатӣ – ин соҳаи хусусӣ нест. Дар ин ҷо шахрвандон ва шахсони ҳуқуқӣ наметавонанд ҳуқуқҳои шахрвандии ба онҳо тааллуқ доштаро тибқи салоҳдиди худ ҳангоми бурдани фаъолияти потенциалии хавфнок ва ё истифодаи объекти потенциалии хавфнок амалӣ созанд. Давлат бояд донанд, ки намуди фаъолият ва ё истифодаи объект чи гуна аст ва ба он танҳо субъектоне машғул шуда метавонанд, ки дорои дараҷаи таҳассусӣ, сифати касбӣ буда, масъулиятро оид ба қоидаҳои саҳти муқарраргардида, ҳангоми амалисозии контроли давлатӣ ба зимма гирифта тавонанд. Ҳамин тариқ, аҳамияти давлатӣ, ҷамъиятӣ, иқтисодӣ ва сиёсӣ, инчунин арзиши иҷтимоии низоми иҷозатдиҳӣ ба таври кофӣ фаҳмо ва яқлухт аст.

Яке аз паҳлуҳои муҳим ва баҳсталаби мавзӯи падидаи низоми иҷозатдиҳӣ ин масъалаи пайдоиш ва ташаккули он ба ҳисоб меравад. Атрофи ин савол фикру ақидаҳои гуногун миёни олимони ватанӣ ва хориҷӣ ҷой дорад. Дар илми ҳуқуқи маъмури оид ба масъалаи таносуби пайдоиш ва ташаккули падидаи низоми иҷозатдиҳӣ бо гузариши давлат ба иқтисоди бозаргонӣ назар ва мавқеи ягона ҷой надорад. Аксари олимони мавзӯи мазкурро таҳқиқнамуда, ба монанди: М.В. Усова, Р.А. Журавлев, Г.В. Мелничук, С.А. Тарасова, К.И. Костилова, С.В. Штатский ва дигарон., чунин мешуморанд, ки падидаи низоми иҷозатдиҳӣ дар ҳуқуқи маъмурии муосир навгонӣ ба шумор рафта, инъикоси

\* Ассистенти кафедраи ҳуқуқи конститусионии факултети ҳуқуқшиносии ДМТ.

ҳуқуқии худро дар қонунгузорӣ баъди гузариши давлат ва ҷомеа ба иқтисоди бозаргонӣ дарёфт.

Гарчанде, ки бешубҳа азнавташқилдиҳии сохти иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва сиёсии мамлакат, фаъолияти озоди соҳибкорӣ, инкишофи техникӣ, технологӣ ва иттилоотӣ такони чиддие ба рушди серпахлуи низоми иҷозатдиҳии маъмурии муосир бахшиданд.

Муҳаққиқони дигар бошанд бар он назаранд, ки иҷозатдиҳии маъмури дар ҳуқуқи маъмурии муосир ва амалияи маъмури падидаи нав намебошанд. Онҳо дорои решаи чуқури таърихӣ мебошанд ва ба бевосита бавучуд омадан ва чорӣ шудани иқтисоди бозаргонӣ алоқманд нестанд. Масалан, А.Ф. Ноздрачев андашеи олимони дар боло номбар шударо нодуруст шуморида, қайд менамояд, ки падидаи низоми иҷозатдиҳии маъмури дар ҳуқуқи маъмурии муосир ва амалияи маъмури навгонӣ набуда, дорои решаи чуқури таърихӣ мебошад ва бо чорӣ шудани иқтисоди бозаргонӣ алоқаи бевосита надорад<sup>1</sup>.

Ба андешаи мо мавқеи ҳар ду тараф сазовори диққати илмианд. Дар ҳақиқат, таърихи ташаккули падидаи низоми иҷозатдиҳиро метавон дар осори Н.В. Субанова<sup>2</sup>, К.И. Костилева<sup>3</sup>, Д.В. Шохин<sup>4</sup> ва муаллифони дигар пайгири намуд. Вале ин олимони танҳо алоқаи инкишофи падидаи низоми иҷозатдиҳиро бо гузаштани давлату ҷомеа бо иқтисоди бозаргонӣ инкор намеkunанд, ҳатто тасдиқ мекунанд, ки фаҳмиши муосир ва пурраи низоми иҷозатдиҳӣ бевосита ба иқтисоди бозаргонӣ алоқаманд аст. Дар пайвастагӣ ба ин назар ва андешаронии худро ба ин масъала густариш дода, меҳодам қайд намоям, ки пайдоиши падидаи низоми иҷозатдиҳӣ – ин мавзӯ ва масоили таърихи буда, вале мафҳуми падидаи низоми иҷозатдиҳӣ дар ҳуқуқи маъмурии ватанӣ баъди гузаштани давлат ба иқтисодӣ бозаргонӣ рушду инкишоф ёфт.

Падидаи низоми иҷозатдиҳӣ танзими ҳуқуқии худро дар Ҷумҳурии Тоҷикистон (минбаъд - ҚТ) дар солҳои 90-уми асри 20 ёфт, ки ин аз гузариш ба иқтисоди бозаргонӣ вобаста буд. Як қатор санадҳои меъёрии ҳуқуқие қабул карда шуданд, ки дар ин ё он шакл муносибатҳои мазкурро танзим мекарданд ва ё меъёрхоро оид ба низоми иҷозатдиҳӣ дарбар мегирифтанд.

Дар таҳким ва рушду ташаккули падидаи низоми иҷозатдиҳӣ дар ҚТ нақши калидири қабули Конституцияи соли 1994 ҚТ иҷро намуд.

<sup>1</sup> Ноздрачев А.Ф. Административная разрешительная система: происхождение и содержание современного понятия // Журнал российского права.- 2014.- № 6.- С. 38.

<sup>2</sup> Субанова Н.В. Публичная разрешительная деятельность в России: историко-правовой аспект // История государства и права.- 2012.- №5.- С. 8–21; Разрешительные полномочия органов исполнительной власти в Российской Федерации.- М.: Юриспруденция, 2012.- С. 7–27.

<sup>3</sup>Костылева К.И. Административно-правовое регулирование лицензионно-разрешительной деятельности : дис. ... канд. юрид. наук.- М., 2005.- С. 69–90.

<sup>4</sup> Шохин Д.В. Административно-правовой институт разрешительной системы в механизме государственного управления : дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2012.- С. 46-79.

Дар сатҳи конституционӣ эътироф ва мустаҳкам намудани он кӣ: асоси иқтисодиёти Тоҷикистонро шаклҳои гуногуни моликият ташкил медиҳанд. Давлат ғаёлияти озодаи иқтисодӣ, соҳибкорӣ, баробарҳуқуқӣ ва ҳифзи ҳуқуқи ҳамаи шаклҳои моликият, аз ҷумла моликияти хусусиро кафолат медиҳад, ба рушди қонунгузориҳои низомии иҷозатдиҳӣ заминаи воқеӣ гузошт.

Баҳри тақвият бахшидани мавқеи худ метавон андешаи олимони ватаниро оиди мавзӯи таҳқиқшаванда овард. Аз ҷумла, Р.Н. Марифхонов, дар рисолаи худ дуруст қайд менамояд, ки дар ҚТ иҷозатномадиҳӣ ҳамчун падидаи ҳуқуқи маъмурӣ баъди гузариш аз низомии маъмурии фармони идоракунии иқтисодӣ ба низомии идоракунии бозаргонӣ пайдо шуд. Ҳамаи инҳо сабаби он гаштанд, ки то ҳол асоси(бунёди) назариявии падидаи мазкур қор қарда нашуда, миёни намоёндагони илми ҳуқуқи маъмурӣ ва илми ҳуқуқи граждани баҳсҳо оид ба таалуқи ин падида идома дорад<sup>1</sup>.

С.М. Салоҳидинова низ ташаққули ин падида ба гузаштан ба низомии идоракунии иқтисодӣ бозаргонии давлат рабт дода, андешаи худро бо он асоснок мекунад, ки дар даврони шӯравӣ чунин омилҳо ба эътирофнамоии он монетаи чиддӣ буданд. Яқум, мавҷудияти низомии маъмурии фармонӣ. Дуюм, эътирофи танҳо шакли сотсиалистии моликият, ки шакли сосии онро моликияти давлати ташкил намуда, моликияти хусусӣ пурра инқор қарда мешуд. Сеюм, амалисозии иқтисодиёти давлат дар асоси иқтисодиёти нақшавӣ ва зери монополияи давлатӣ, амалан қарор доштани ҳамаи соҳаҳои ҳаёти ҷамъиятӣ<sup>2</sup>.

А.М. Диноршоҳ низ бар он назар аст, ки рушди бомайлони ғаёлияти озодаи иқтисодӣ ва соҳибкорӣ дар ҚТ бевосита ба гузариши ҷомеа ба давлат ба иқтисодӣ бозаргонӣ ва эътирофи конституционии он вобастагии зиҷ дорад<sup>3</sup>.

Мавзӯи ҳалталаби дигаре, ки омӯзиш ва таҳқиқро талаб менамояд ин аз ҷониби як гурӯҳи олимони эътироф намудани падидаи низомии иҷозатдиҳӣ ҳамчун асоси конституционии маҳдудсозии ҳуқуқи озодаҳои инсон ва шаҳрванд мебошад.

Д.В. Шохин қайд менамояд, ки низомии иҷозатдиҳӣ бо мақсади маҳдудсозии ҳуқуқ ва озодаҳои дар қ. 3 м. 55 Конституцияи ФР амалӣ қарда мешавад<sup>4</sup>. К.И. Костилева ин андешаро ҷонибдори намуда қайд менамояд, яке аз асосҳои маҳдудсозӣ ҳангоми амалисозии ҳуқуқҳои

<sup>1</sup> Марифхонов Р.Н. Проблемы правового регулирования административных процедур в Республике Таджикистан.- Душанбе, 2014.- С.80.

<sup>2</sup> Салоҳидинова С.М. Право на предпринимательскую деятельность в конституционном праве Республики Таджикистан.- Душанбе, 2017.- С. 8.

<sup>3</sup> Диноршоев А.М. Экономическое содержание Конституции Республики Таджикистан 1994 г. // Вестник Конституционного суда Республики Таджикистан.- 2012.- № 4.- С. 69-76.

<sup>4</sup> Шохин Д.В. Асари ишорашуда.- С. 9.

шаҳрвандӣ ва ҳуқуқҳои дигари муқаррарнамудаи қонун иҷозатномадиҳии фаъолияти муҳими ҷамъиятӣ ба ҳисоб меравад<sup>1</sup>. Муаллифони дигар бошанд чунин тавсиф менамоянд, ки низоми иҷозатдиҳӣ яке аз падидаҳои аз ҷиҳати ташкили нисбатан мураккаби ҳуқуқи маъмури ба шумор меравад. Аз рӯи табиати худ иҷозати додаи мақомоти ҳокимияти оммавӣ, ин маҳдудсозии ҳуқуқ ва озодиҳои шахсони воқеӣ мебошад<sup>2</sup>.

С.М. Салоҳидинова чунин мешуморад, ки моҳияти иҷозатномадиҳӣ ҳамчун воситаи маҳдудсозии ҳуқуқ ба фаъолияти соҳибқорӣ дар ҳуқуқи давлат оид ба манъқунии амалисозии намудҳои муайяни фаъолият бе доштани иҷозати махсус ба он ифода мегардад. Муқарраркардани манъи амалисозии намуди муайяни фаъолият бе иҷозати дахлдор, давлат бояд асосҳои конституционӣ ва мақсади маҳдудсозии ҳуқуқ ва озодиро риоя намояд<sup>3</sup>.

Назар оид ба муайян кардани низоми иҷозатдиҳӣ, ҳамчун падидаи муқаррарқунандаи « ... речаи иҷозатдиҳӣ барои амалисозии шахсони воқеӣ ва ҳуқуқи ҳаракате, ки метавонад ба асосҳои сохтори конституционӣ, ахлоқ, саломатӣ, ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунии дигар шахсон, мудофияи мамлакат ва амнияти давлат зарар расонад» тасаввури ин нуқтаи назар нодуруст ва ғайримантикист.

Бо андешаҳои зикргардида рози шудан душвор аст, чун ки чи хеле дар боло қайд шуд, низоми иҷозатдиҳӣ бо мақсади ҳимояи ҳуқуқ ва озодии шаҳрванд, таъмини амнияти шахс, ҷомеа ва давлат, на худсарона маҳдудсозии ҳуқуқ ва озодии шаҳрванд қорӣ карда мешавад.

Дар Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ба таври аниқу равшан мустаҳкам гардидааст, ки ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд ба воситаи Конститутсия, қонунҳои ҷумҳурӣ ва санадҳои ҳуқуқии байналмилалие, ки аз тарафи Тоҷикистон эътироф шудаанд, ҳифз мегарданд. Ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд бевосита амалӣ мешаванд. Онҳо мақсад, мазмун ва татбиқи қонунҳо, фаъолияти ҳокимияти қонунгузор, иҷроия, мақомоти маҳаллии ҳокимияти давлатӣ ва худидорақуниро муайян мекунанд ва ба воситаи ҳокимияти судӣ таъмин мегарданд. Маҳдуд кардани ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд танҳо ба мақсади таъмини ҳуқуқ ва озодии дигарон, тартиботи ҷамъиятӣ, ҳимояи асосҳои сохтори конституционӣ, амнияти давлат, мудофияи мамлакат, ахлоқи ҷомеа, сиҳатии аҳолӣ ва тамомияти арзии ҷумҳурӣ раво дониста мешавад (м. 14).

Аз муқаррароти меъёри конституционӣ метавон чунин хулосабарорӣ намуд, ки низоми иҷозатдиҳӣ – ин на воситаи маҳдудсозии ҳуқуқ

<sup>1</sup> Костылева К.И. Асари ишорашуда.- С.22.

<sup>2</sup> Кнутов А.В., Пласкин С.М. Чаплинский А.В. Анализ состояния разрешительной системы в Российской Федерации // Вопросы государственного и муниципального управления. -2017.- № 2.- С. 57.

<sup>3</sup> Салоҳидинова С.М. Асари ишорашуда.- С. 143-144.

ва озодии конституционии шаҳрванд, балки баръакс воситаи ҳифзи ҳуқуқи озодии шаҳрванд, пешгирии зарар ба ҳуқуқҳои бо намудҳои алоҳидаи фаъолияти амалисозии шахси воқеӣ, ҳуқуқӣ ва соҳибкорӣ инфиродӣ алоқаман буда мебошад.

Ҳақ ба ҷониби А.Ф.Ноздрачев, ки қайд менамояд - муайян кардани низоми иҷозатдиҳӣ аз мавқеи асосҳои маҳдудсозии ҳуқуқ ва озодии дар Конститутсия нишон додашуда, моҳияти онро вайрон мекунад. Ин аз рӯи моҳият низоми иҷозатдиҳиро бо зуҳуротҳои чун танзими муносабатҳои зидди терроризм, коррупсия, ҳуқуқвайронкунӣ ва ғ. баробар мегузорад. Дар воқеият танзими иҷозатдиҳӣ фаъолиятро фаро мегирад, ки танҳо барои ҷамъият ва давлат ғоиданок ва мусбӣ буда, бояд бо дараҷаи баланди касбият, бо риояи шарту талабот ва қоидаҳои техникӣ, технологӣ, санитарӣ ва ғ. амалӣ карда шаванд. Фаъолият, ки метавонад ба асосҳои сохтори конституционӣ, ахлоқ, саломатӣ, ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунии дигар шахс, мудофияи мамлакат ва амнияти давлат зарар мерасонад, ҳамеша ҷиноят буда, ҳеч гоҳ иҷозат дода намешавад<sup>1</sup>.

Моҳияти низоми иҷозатдиҳӣ ва функцияи асосии он дар муайян кардани қоидаҳои инкишофи муносибатҳои ҷамъиятӣ дар соҳаи муайяни фарогири манфиатҳои ҳаётан муҳим барои ҷамъият ва давлат, муқаррар кардани талабот нисбати шахси дорои хоҳиши амалӣ намудани фаъолият дар чунин соҳаи дорои хусусияти «речаӣ» дошта, ифода меёбад.

Дар аксар маврид мутлақо шаҳрвандон ва ташкилотҳо ҳуқуқ ва озодиҳои худро бе ягон ҳел иҷозати пешакӣ дар асоси кафолатҳои муқаррарнамудаи Конститутсияи ҚТ амалӣ месозанд. Иҷозат – на «усули махсус», балки функцияи амалисозии идоракунии давлат бо мақсади пешгирии фалокатҳои табиӣ, техникӣ, иҷтимоӣ ва дигар ҳолатҳои фочиаовар ба шумор меравад. Зеро ин метавонад ҳаёти одамон ва дар маҷмӯъ некуаҳолии ҷомеаро зери хатар гузорад. Одамон бояд хубу осуда зиндагӣ кунанд – чунин возеҳу равшан навишта шудааст дар Конститутсияи ҚТ. Барои ҳамин тарқондани куҳро, бино кардани сарбанди обӣ, истифодаи моддаҳои химиявӣ хатарнок, буридани ҷангал, ба даст овардан ва шикори ҳайвонот ва ғ. Танҳо бо иҷозат ва зери назорати давлат, ки кафили ҳуқуқ ва озодиҳои ҳар як кас дар алоҳидагӣ ва некуаҳолии ҷомеа дар умум ба ҳисоб меравад, мумкин аст.

Масъалаи дигаре, ки диққатро ҷалб менамояд ин асосҳои эътирофномаи ин ё он намуди фаъолият ва ё истифодаи объект ба сифати фаъолияти иҷозатдиҳӣ ба ҳисоб меравад. Дар матни овардашуда ҷавоб ба соволи асосҳои эътирофномаи ин ё он намуди фаъолияти ба танзими иҷозатдиҳӣ тааллуқ дошта, ки муаллифони алоҳида аз ҳама бештар муҳим ва мураккаб мешуморанд, маълум карда мешавад. Мушкилот дар он аст, ки дар қонунгузорӣ асосҳои он ки аз рӯи қадам сабабҳои объек-

<sup>1</sup> Ноздрачев А.Ф. Асари ишорашуда.- С.53.

тивӣ ва субъективӣ як намуди фаъолият ба танзими иҷозатдиҳӣ таалук дораду намуди дигар не асоснок карда нашудаанд.

Ба назари мо ҷавоби ҳуқуқшинос ба ин савол содда ва осон мебошад. Агар барои ин намуди фаъолият речаи махсуси ҳуқуқи маъмури муқаррар карда шуда бошад, барои машғул шудан ба ин намуди фаъолият иҷозат зарур аст. Агар речаи махсуси ҳуқуқи маъмури муқаррар нашуда бошад, пас гирифтани иҷозат низ лозим нест.

Вале барои кадом намудҳои фаъолият бояд речаи махсуси ҳуқуқи маъмури муқаррар кард ва барои кадомаш чунин речаи махсус лозим нест – чунин мушкилот воқеан ҷой дорад. Лекин ҳалли воқеи ин мушкилот берун аз доираи илми ҳуқуқшиносӣ мемонад масалан: дар соҳаҳои техникӣ, технологӣ, гидрологӣ, информатика, тиббию формасевтӣ, талаботи намудҳои гуногуни бехатарӣ. Ҳуқуқшинос наметавонад, ки тартиби иҷозатдиҳиро барои истехсолоти ин ё он намуди воситаҳои доруворӣ ва ё техникаи тиббӣ, барои амалисозии намудҳои муайяни фаъолияти тиббию формасевтӣ, муомилот ва гардиши воситаҳои нашъадор ва дигар моддаҳои психотропӣ, ин ё он намуди таҷҳизот ва ғ. - ро муайян ва ҳал кунад.

Мувофиқан аз нуктаи назарӣ расмӣ иҷозат танҳо дар ҳолатҳои муқарраркадаи давлат речаҳои махсуси ҳуқуқи мамурии амалисозии фаъолият (ҳаракат) ва ё истифодаи объектҳои муайян лозим аст. Аммо тасдиқи он ки мазмуни чунин реча (тартибот) манъкунии нисбӣ ба ҳисоб меравад ва чун қоида бо мақсади таъмини амният қорӣ карда мешавад нодуруст мебошад. Моҳияти иҷозатдиҳӣ на дар додани ҳуқуқ ба шахси воқеӣ ва ҳуқуқӣ оиди содир кардани амалӣ «манъшуда», балки дар таъмини ихтисоснок, аз ҷиҳати техникӣ ва технологӣ асоснок карда шуда ва бехатар амалисозии фаъолияти дахлдор, ифода меёбад.

Дар м. 4 Қонуни ҚТ аз 17 майи соли 2004, № 37 «Дар бораи иҷозатномадиҳӣ ба баъзе намудҳои фаъолият» асосҳои меъёрии муайян кардани намудҳои фаъолият, ки барояшон иҷозатнома дода мешавад чунин муқаррар карда шудааст, ки: ба намудҳои фаъолияти иҷозатномадодашаванда намудҳои фаъолият дохил мешаванд, ки амалӣ шудани онҳо метавонад ба ҳуқуқи манфиатҳои қонунӣ, саломатии шаҳрвандон, мудофия ва амнияти давлатӣ, мероси фарҳангии халқҳои ҚТ зарар расонад ва танзими онҳо ба ғайр аз иҷозатномадиҳӣ бо роҳҳои дигар имконнопазир аст.

Аз мазмуни меъёри қонунгузорӣ бармеояд, ки фаъолияти иҷозатномадиҳиро ба намудҳои фаъолият дохил менамояд, ки он ба арзишҳои конституционӣ, ки дар асоси онҳо ҳуқуқи озодиҳои инсон ва шаҳрванд маҳдуд карда мешавад, зарар мерасонад. Ҷанҷавре, ки дар боло қайд намудем чунин мавқеи муайян намоии низоми иҷозатдиҳӣ нодуруст буда, ба принципҳои иқтисоди бозаргонӣ, фаъолияти соҳибқорӣ ва танзими маъмурии низоми иҷозатдиҳӣ мувофиқат намекунад. Давлат чунин намудҳои фаъолиятро на танҳо ин ки манъ намекунад, ҳатто ҳавасманд менамояд.

А. Б. Багандов, ки рисолаи доктории худро ба яке аз шаклҳои фаъолияти иҷозатдиҳӣ – иҷозатномадиҳӣ бахшидааст, низоми иҷозатдиҳиро чунин муайян мекунад: «... чун намуди фаъолияти маъмурӣ, дар додани иҷозат ба объекти махсус муҳофизатшавандаи низоми иҷозатдиҳӣ ифода меёбад»<sup>1</sup>.

Мувофиқи м. 3 Қонуни ҚТ аз 2 августи соли 2011, №751 «Дар бораи низоми иҷозатдиҳӣ» ба намудҳои фаъолияти бо роҳи додани иҷозат танзимшаванда чунин намудҳои фаъолият мансубанд, ки ба яке аз меъёрҳои дар сарҳатҳои яқум ва дуҷум, инчунин ҳатман ба меъёри дар сарҳати сеюми ҳамин модда пешбиниғардида ҷавобгӯӣ бошанд: зарурати истифодабарии захираҳои маҳдуди давлатӣ; зарурати муқаррар намудани шартҳо ва талаботи махсус нисбат ба фаъолият ва санҷиши риояи онҳо дар ҷараёни амалӣ намудани фаъолият бо мақсади роҳ надодан ба расонидани зиён ба ҳуқуқ, манфиатҳои қонунии шаҳрвандон, муҳити зист ва амнияти давлат; додани ҳуҷҷати иҷозатдиҳӣ дигар расмиёти танзимкунандаи фаъолияти субъектҳои соҳибкориро, ки қонунгузорӣ барои ҷудо намудани захираҳои маҳдуди давлатӣ ва (ё) барои таъмин намудани риояи шартҳо ва талаботи махсус бо мақсади роҳ надодан ба расонидани зиён ба ҳуқуқу манфиатҳои қонунии шаҳрвандон, муҳити зист ва амнияти давлат муқаррар намудааст, тақрор намекунад.

Ҷорисозии низоми иҷозатдиҳӣ бо зарурати контрол ва назорати давлатӣ алоқаманд буда, дар соҳаҳои фаъолият, ки ғайрикасбӣ ва ғайриихтисоснок бурдани кор метавонад, боиси бавучуд овардани оқибати номатлуб гардад. Ин ҳолатҳо талаб менамояд, ки ба ҳар як товталаби чунин фаъолият ба таври махсусу инфиродӣ ва мухталиф, ки он аз ташхис сифати он, кифоякунанда (ва ё ғайрикифоя) будан барои таъмини асосноква бехатарии бурдани кор, муносибат карда мешавад.

Ҳамин тариқ, дохил шудан ба соҳаи ҳаёти иқтисодӣ ва иҷтимоӣ, низоми иҷозатдиҳӣ имконият медиҳад, ки мувозинати манфиатҳои истеъмолкунандагон ва субъектҳои дигар, аз як тараф ва давлат аз ҷониби дигар риоя карда шавад.

Низоми иҷозатдиҳӣ яке аз воситаи асосии химояи ҳуқуқи истеъмолкунандагон (ҳаёт ва саломатии онҳо) аз бадастоварии молу маҳсулоти пастсифат ва хизматрасонии ғайрикасбӣ (ғайритахассусӣ) мебошад.

Амалисозии иҷозатдиҳии намудҳои алоҳидаи фаъолият, метавонад воридшавии молу маҳсулот ва хизматрасонии соҳиби сифати тавсифии дахлдор набударо маҳдуд намояд, дараҷаи касбияти омодагии ташкилот ва шахси бевосита истехсолкунандаи маҳсулот ва ё

<sup>1</sup> Багандов А.Б. Административно-правовое регулирование лицензионных отношений в Российской Федерации: теоретико-правовые основы. Современное состояние, перспективы: автореф. дис. ... докт. юрид. наук.- Ростов н/Д, 2006.- С. 13.

расонандаи хизматрасониरो назорат намуда, дар баробари ин манфиатҳои истеъмолкунандагонро ҳифз менамояд.

А.П. Шергин қайд менамояд, ки воситаи танзими иҷозатдиҳӣ он вақт ба миён меояд, ки зарурати таъмини (ҳимояи) манфиатҳои муҳими ҷамъиятӣ, вақте ки «мухторият» и рафтори субъекти ҳуқуқ ба муқобили ин манфиатҳо мебарояд, пайдо мешавад<sup>1</sup>.

Метавон ба андешаи ёдрас шуда рози шуд ва баҳри тақвият бахшидани он лозим ба ёдоварист, ки чунин бархурд ва зиддият ба таври равшан дар солҳои аввали пасошуравии инкишофи ҚТ, вақте ки дар соҳаи иқтисодиёт принсипи «ҳама чи ки манъ нашудааст, иҷозат аст» зоҳир гардид. Чунин ноустувории танзими давлатӣ ба оқибатҳои вазнини ногувор оварда расонид (хусусигардонии моликияти давлатии назоратнашаванда, аҳромҳои молиявӣ, ҳифзнашавандагии ҳуқуқи истеъмолкунандагон ва ғ.).

Ба ғайр аз ин низоми иҷозатдиҳӣ ба сифати усули таъсирноки амалисозии сиёсати фискалии давлат хизмат мекунад, чунки пардохти боқи давлатӣ сачашмаи иловагии пур кардани бучети давлатӣ ба ҳисоб меравад.

Бояд қайд намуд, ки мақсади низоми иҷозатдиҳӣ наметавонад танҳо огоҳӣ (маълумот) ё танҳо баҳодихии қобилияти субъект оид ба амалӣ намудани ин ё он намуди фаъолият, чигунае ки дар санадҳои меъёрии алоҳида оид ба низоми иҷозатдиҳӣ нишон дода шудааст: мавҷудияти чунин қобилият, ҳанӯз ҳимояи ҳуқуқи истеъмолкунандагон ва манфиатҳои ҷомеа дар умум таъмин намегардад.

Низоми иҷозатдиҳӣ бояд барои расидан ба мақсадҳои муҳими иҷтимоӣ, ба монанди таъмини ҳуқуқи истеъмолкунанда, ба бозор роҳ надодани истехсолкунандагони мол ва хизматрасонӣ, ки сифати онҳо кафолат дода намешавад ва м.и. равона карда шавад. Тасодуфи нест, ки барои як қатор намудҳои фаъолият набудани сертификати мутобиқат асоси рад гардидани додани ҳуччати иҷозатдиҳӣ мегардад.

Ҳамин тариқ, метавон бо боварӣ қайд намуд, ки Конститутсия соли 1994 ҚТ дар рушду инкишофи иқтисоди бозаргонӣ ва фаъолияти соҳибкорӣ дар умум ва ташаккули падидаи низоми иҷозатдиҳӣ дар алоҳидагӣ, заминаи устувори ҳуқуқӣ гузошта, ба консепсияи ислоҳоти низоми иҷозатдиҳӣ ва қабули қонунҳои кодификатсионӣ дар мамлакат асос гузошт.

#### Адабиёт:

1. Багандов А.Б. Административно-правовое регулирование лицензионных отношений в Российской Федерации: теоретико-правовые осно-

---

<sup>1</sup>Шергин А.П. К концепции механизма административно-правового регулирования. // Административное и административно-процессуальное право. Актуальные проблемы. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2004.- С 120.

- вы. Современное состояние, перспективы: автореф. дис. ... докт. юрид. наук.- Ростов н/Д, 2006.
2. Диноршоев А.М. Экономическое содержание Конституции Республики Таджикистан 1994 г. // Вестник Конституционного суда Республики Таджикистан.- 2012.- № 4.- С. 69-76.
  3. Кнутов А.В., Пласкин С.М. Чаплинский А.В. Анализ состояния разрешительной системы в Российской Федерации // Вопросы государственного и муниципального управления.- 2017.- № 2.- С. 43 -58.
  4. Костылева К.И. Административно-правовое регулирование лицензионно-разрешительной деятельности : дис. ... канд. юрид. наук.- М., 2005.
  5. Марифхонов Р.Н. Проблемы правового регулирования административных процедур в Республике Таджикистан.- Душанбе, 2014.
  6. Ноздрачев А.Ф. Административная разрешительная система: происхождение и содержание современного понятия // Журнал российского права.- 2014.- № 6.- С.23 - 39.
  7. Салохидинова С.М. Право на предпринимательскую деятельность в конституционном праве Республики Таджикистан.- Душанбе, 2017.
  8. Шергин А.П. К концепции механизма административно-правового регулирования. // Административное и административно-процессуальное право. Актуальные проблемы. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2004. – С. 112 - 122.
  9. Шохин Д.В. Административно-правовой институт разрешительной системы в механизме государственного управления : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012.

**Наимов Б. Ф.**

#### **Фишурда**

#### **Конститутсия заминаи ташаққули падидаи низоми иҷозатдиҳӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Дар мақолаи мазкур нақши Конститутсияи ҚТ дар рушду ташаққули падидаи низоми иҷозатдиҳӣ мавриди таҳқиқ қарор дода шудааст. Инчунин муайян карда мешавад, ки падидаи низоми иҷозатдиҳӣ дар ҚТ бевосита баъди гузаштани давлат аз низоми идоракунии иқтисоди фармонӣ ба низоми идоракунии иқтисоди бозаргонӣ ва дар сатҳи конституционӣ мустаҳкам шудани он ташаққул ёфта, заминаи воқеии ҳуқуқии худро дарёфт.

**Наимов Б.Г.**

#### **Аннотация**

#### **Конституция основа формирования института разрешительной системы в Республике Таджикистан**

В настоящей статье исследуется роль Конституции РТ в развитии и формировании института разрешительной системы. Также определяется, что институт разрешительной системы в РТ формировался непосредственно после перехода государства от административно-командной системы управления экономики к системе рыночного управления экономики, и его закрепление на конституционном уровне нашло свою реальную правовую основу.

**Naimov B.G.**

**The summary**

**The Constitution is the basis for the formation of the institution of the licensing system in the Republic of Tajikistan**

This article examines the role of the Constitution of the Republic of Tajikistan in the development and formation of the institution of the licensing system. It is also determined that the institution of the licensing system in the Republic of Tajikistan was formed immediately after the transition of the state from the administrative-command system of economic management to the system of market management of the economy, and its consolidation at the constitutional level has found its real legal basis.

**V. ТАҚРИЗҲОИ ВОРИДШУДА  
V. ПОСТУПИВЩИЕ РЕЦЕНЗИИ**

**Бабаджанов И. Х.,\***  
**Гаюров Ш. К.,\***  
**Тагайназаров Ш. Т.\***

**Русская философия права.  
Рецензия на монографию «Идея свободы. Право. Мораль  
(классическая и постклассическая философия права) / под ред.  
С.И. Захарцева. – М.: Юрлитинформ, 2020. – 288 с.».**

2020 г. порадовал многих читателей и исследователей выходом в свет новой коллективной монографии по русской философии права. Изданная достаточно большим тиражом в авторитетном московском издательстве «Юрлитинформ», эта книга быстро стала популярной у читателей, снискала авторитет у других исследователей. В какой – то степени она является продолжением фундаментальных работ В.П. Сальникова, С.И. Захарцева и Д.В. Масленникова, выпущенных годом ранее<sup>1</sup>. И вот теперь названные авторы объединили вокруг себя большой коллектив как знаменитых, так и молодых исследователей, чтобы продолжить свои размышления о праве.

Поразмышляем с этими авторами и мы. Начнем мы со слов Г.В.Ф. Гегеля. Он очень точно определил, что «государство – не механизм, а разумная жизнь само осознающей свободы, система нравственного мира». Государство не является ни комплексом институтов, занятых решением каких – либо утилитарных задач, ни совокупностью лиц, нанятых обществом, ни их ночным сторожем. Вне государства люди не могут быть гражданским обществом, а человек – личностью. Государство является воплощением абсолютной нравственной идеи, идеи абсолютного добра. Хотя и не может стать самой этой идеей. Вне отношения к идее абсолютного добра система политических институтов, какими совершенными они бы не представлялись, перестает быть государством, а свод законов перестает быть правом. Одна-

---

\*Главный научный сотрудник Отдела теоретических проблем современного государства и права Института философии, политологии и права им. А. Баховиддинова НАНТ, доктор юридических наук, профессор. E-mail: bobojonov\_i@mail.ru

\*Заведующей кафедрой гражданского права юридического факультета ТНУ, доктор юридических наук, профессор.

\*Профессор кафедры гражданского права юридического факультета ТНУ, доктор юридических наук.

<sup>1</sup>Захарцев С.И., Сальников В.П. Философия и юридическая наука. - М.: Юрлитинформ, 2019. – 424 с.; Захарцев С.И., Масленников Д.В., Сальников В.П. Логос права: Парменид – Гегель - Достоевский. К вопросу о спекулятивно-логических основаниях метафизики права. - М.: Юрлитинформ, 2019. – 376 с.

ко, такое положение государства не должна поглощать личность человека или юридического лица. Государство, общества и человек взаимосвязанные субъекты в познании и реализации права, как естественного, так позитивного.

В какой – то степени воплощениями идеи государства, действительными царствами абсолютного добра, были Римская империя в ее западном, и особенно в восточном варианте (Византия), а также Российское государство. На каждой из ступеней своего исторического развития Россия представила миру особую грань абсолютного добра. Поэтому любая содержательная попытка рефлексии нравственной сущности Российского государства, опиравшаяся на традиции классической философии, с необходимостью выражала понятие свободы. Русская философия права всегда была философией свободы, веры и нравственности. Одной из форм самосознания своего государства – Царства абсолютного добра<sup>1</sup>.

Можно согласиться с авторами рецензируемой монографии, что свободный человек в свободном государстве относится к праву как к «своему иному», воспринимает его не как внешнюю чужую силу, а как собственную ценность, разрушать которую неправомерным поведением недопустимо. И эта недопустимость задается ему какими – то более высокими основаниями, чем плоский прагматизм или страх перед государством и его силой. Соответственно, право может быть правом лишь в том случае, если оно несет в себе *абсолютное* содержание и это содержание в теоретической или практической форме открыто разуму. Иное, не естественное человеку право, носящее зло, не справедливость и унижение ограничивает свободу, в следствии чего, такое право становится чужим, вредоносным, в том числе и государству.

Авторы показывают, что абсолютное дано мышлению в трех формах:

1) в эстетической форме в качестве знания абсолютно прекрасного и выражения этого знания в образах чувственно данного;

2) в религиозной форме в качестве знания абсолютного добра, или абсолютного блага, определяющего нас к нравственной жизни (это знание основано на откровении, выводящем нас за пределы рефлексиирующего мышления в область веры);

3) в философской форме постижения абсолютной истины. И право является одним из путей причастности человека идее абсолютного, понятого как абсолютное добро. Сама эта причастность – есть результат процесса

---

<sup>1</sup>История философии права: Монография / Альбов А.П., Баранов В.М., Идрисов З.Ш., Масленников Д.В., Пешков А.И., Ревна М.Б., Сальников В.П., Сальников М.В., Сотникова Н.Н., Чеговадзе Л.А.; ответственные редакторы: А.П. Альбов, Д.В. Масленников, В.П. Сальников. – СПб.: Юридический институт (Санкт-Петербург), Санкт-Петербургский ун-т МВД России, 1998. – С. 37 – 39, 403-633.

различения человеком добра и зла. В различной степени, и по различным «поводам» все три формы мышления реализуются.

В своем предельно абстрактном выражении право определяется как форма отношения одной личности к другой на основании всеобщей идеи свободы. Заключается оно в признании другого как равной мне и свободной личности. Отличие права от морали состоит в том, что для последней это признание является уже положенной *предпосылкой* межличностных отношений. Таковы, например, отношения в семье, где признание равенства и единства личностей сразу предполагается во взаимной любви ее членов. Но, правовыми отношения между личностями оказываются только в том случае, если другой не обязательно предполагается мною изначально как равная и свободная личность, однако я полагаю для себя *благом* именно так относиться к нему.

При таких обстоятельствах, понятие права предполагает идею блага. Причем если исходить из универсальности норм права, то возникает идея *абсолютного* блага, или абсолютного добра. Право имеет также своей предпосылкой идею всеобщего равенства (или ценности) всех людей, независимо от их «качественных» отличий друг от друга. Право, далее, предполагает идею абсолютной свободы, понимаемой как высшая ценность и как высший императив всякого действия. Синтез этих трех идей (идеи всеобщего равенства, идеи свободы, идеи абсолютного добра) как раз и дает всеобщую идею права. При этом промежуточным синтезом является синтез понятий равенства и свободы, результатом которого выступает понятие личности.

Мы поддерживаем В. П. Сальникова, С. И. Захарцева и Д. В. Масленникова в том, что всеобщая идея права становится практической идеей лишь, когда она постигается мышлением и опосредованно определяет действия человека. Процесс постижения идеи абсолютного добра осуществляется человеком как процесс различения добра и зла. То есть рефлексивно, поскольку различение является рефлексивным действием. Право как форма различения добра и зла так относится к морали, как софистика в ее интерпретации Платоном относится к философии. Оно включает в себе лишь *форму* постижения истины, безотносительно к тому, познается ли при этом сама истина и стремится ли вообще разум ее познать. Содержанием различения добра и зла является нравственность. В аналогии названных ученых, это содержание занимает место философского мышления, постигающего истину и стремящегося к ее постижению. Право, будучи лишь формой, является, таким образом, *чистой формой* различения добра и зла. Причем право составляет только чистую форму различения добра и зла, в отличие от нравственности, которая содержит в себе и эту форму, и ее содержание. Значит, чистая правовая форма должна положить себе свое собственное содержание, своего рода «содержание формы». Такое содержание лишено какой – либо материальной предметности, а потому может быть только мыслью. В качестве реальности содержательность чистой формы может являться только как рефлексивная мысль различения добра и зла.

Рефлексирующая мысль права должна, прежде всего определить для себя, с какой именно субстанцией она имеет дело. Другими словами, она должна определить онтологический статус права:<sup>1</sup> является ли право само по себе некоторой сущностью, заложенной в первоосновах бытия и каким – то образом транслируемой человеку, или же право является продуктом деятельности разума, результатом применения познавательной способности, в равной мере присущей каждому человеку, или же право можно понять, проанализировав особенности психологии человека, или же право является фикцией, всего лишь внешней формой для государственного произвола и т.д.? Следующим шагом должно стать исследование гносеологических оснований отношения человека к праву. А именно: как человек может познать эту правовую субстанцию, определяемые ею отношения причинности, и каким образом это знание транслируется в акт воли.<sup>2</sup>

Философия права, если она хочет быть философией, должна показать как всеобщее единство мышления и бытия, всеединство, несущее в себе начало абсолютной гармонии мироздания, раскрывает в себе определенность права и правового сознания. Она должна суметь спроецировать заключенные в этой всеобщей гармонии бытия начала права в исторические формы развития человека, общества и государства. Таким образом, философия права – это лишь дискурс перехода от *philosophia prima*, изучающей всеобщие начала, к позитивной теории права. Поэтому, оставаясь строго в рамках своего предмета, философия права имеет предельно ограниченное содержание. Ограниченное, именно задачами теоретического опосредования учения о всеобщем единстве мышления и бытия, с одной стороны, и основополагающих проблем онтологии права, гносеологии права, аксиологии права, антропологии права, логики права, этики и права, праксиологии права, правосознания, с другой стороны.<sup>3</sup>

Систему синтетических суждений, эксплицирующих предмет философии права, формирует процесс исследования единства мышления и бытия в истории философии. Поэтому история философии представляет собой тео-

<sup>1</sup>Гаджиев Г.А. Онтология права (критическое исследование юридического концепта действительности). – М.: Норма: ИНФРА-М, 2013. – С. 3 – 14.

<sup>2</sup>Бачинин В.А., Сальников В.П. Правовая реальность в контексте цивилизации и культуры. Методология причинного анализа: Монография // под ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2005. – С. 112 - 117.

<sup>3</sup>Захарцев С.И. Некоторые проблемы теории и философии права // под ред. В.П. Сальникова. - М.: Норма, 2014. – С. 7 – 26; Захарцев С.И., Сальников В.П. О теории и философии права // Теория государства и права в науке, образовании и практике: Монография / Ю.Г. Арзамасов, В.М. Баранов, Н.В. Варламова и др.; пред. ред. совета Т.Я. Хабриева./ Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации; Московский государственный юридический университет им. О.Е. Кутафина (МГЮА). – М.: Юриспруденция, 2016. – С. 112-117; Захарцев С.И., Сальников В.П. Философия права как философско-специализированная наука // Мир политики и социологии. – 2015. – № 11. – С. 195-203.

ретическую платформу самоопределения правовой мысли. В итоге исторического развития классической философии, определяющей логические основания философии права, снимаются все противоположности, составляющие диалектику развития единого бытия, и оно постигается как конкретное единство бытия и мышления, моменты различия которого полагаются им самим как результат его деятельности. Конкретность всеобщего бытия означает то, что оно есть изначальный синтез, который сам в себе находит основания для своего аналитического различения в многообразии форм и моментов.

Как пишут авторы, в теоретическом отношении понимание сущности бытия как абсолютной свободы требует развития философией своей логической формы, позволяющей мыслить единство субъективности и объективности как абсолютной духовной гармонии. Это является достижением классической философии и в ее высшем результате – достижением Гегеля: «Система Гегеля была последней исторической формой развития философии. Она заключает в себе всю предшествующую философию, снимает историческую форму в логической форме развития философии и благодаря этому указывает различие предмета философии и предмета положительных наук». Логическая форма философии является методом экспликации истинного содержания *всего* исторического процесса развития философии, современной формой *philosophia prima*.

Истоки способности к такого рода спекулятивно – логическому мышлению заключены в первичности синтетического единства понятия по отношению к его аналитической различенности. Конкретизация (т.е. аналитическое различение) сущности бытия до понимания ее как сущности, имеющей нравственную природу, стало возможным с христианизацией философского мышления. Момент конкретности состоит здесь в различенности добра и зла. Однако сохранить единство, мысля эту противоположность и одновременно не впадая в дуализм, ведущий к апологетике зла, смерти, вообще «не – права», возможно, лишь возвышая конкретность понимания сущности бытия до уровня понимания его как свободы.

Свобода составляет высшее определение человека и высшую ступень понимания сущности бытия. В единстве этой свободы совпадает сущность всеобщего бытия и сущность человека – абсолютный минимум и абсолютным максимум. *Только* на теоретической основе, которая формируется спекулятивно – логической *philosophia prima*, дающей метод познания абсолютного как свободы и свободы как абсолютного, становится возможной современная разработка метафизического понимания права как воплощения абсолютного добра, воплощения абсолютной нравственной идеи в форме исторического развития свободы. Такое понимание не может быть возвратом ни к теории естественного права, любые попытки реанимировать которое сегодня воспринимаются как возрождение интеллектуальной архаики, ни к постулатам теории общественного договора, до настоящих дней доминирую-

щим в позитивном праве, ни к кантианству, являющемуся самым влиятельным направлением в зарубежной теории права.

Конечная цель прочтения классической философии права авторам рецензируемой книги видится в том, чтобы актуализировать ее содержание, исходя из понятия абсолютной свободы и на этой основе разработать общетеоретические начала современной компрехендной теории права.<sup>1</sup> Названная теория, разработанная С.И. Захарцевым и В.П. Сальниковым снискала уважение и почитание как в России, так и за рубежом.<sup>2</sup>

В.П. Сальников, С.И. Захарцев и Д.В. Масленников в рецензируемой книге попытались объединить результаты исследований большого круга авторов, имеющих в значительной мере собственное, оригинальное понимание процессов становления историко – философского и историко – правового

<sup>1</sup>Захарцев С.И. Некоторые проблемы теории и философии права // под ред. В.П. Сальникова. - М.: Норма, 2014. – 208 с.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Как познать право? Мы предлагаем компрехендный подход // Правовое поле современной экономики. – 2015. – № 9. – С. 17-30.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Компрехендная теория познания права // Юридическая наука: история и современность. – 2015. – № 8. – С. 11-26.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Компрехендная теория познания права // Мониторинг правоприменения. – 2019. - № 4. – С. 4-13.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Компрехендная теория права – новая теория познания правовой реальности // Вестник Таджикского национального университета. Серия социально-экономических и общественных наук. – 2016. - № 2/5(207). - С. 183-188.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Лев Толстой еще об одной грани компрехендной теории познания права // Мир политики и социологии. – 2019. – № 6. – С. 168-177.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Познание права через компрехендный подход с помощью афоризмов // Вестник Института права Башкирского государственного университета. – 2020. - № 1(5). – С. 5-12.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Право как ремесло или новая грань права в контексте компрехендной теории // Юридическая наука: история и современность. – 2019. – № 5. – С. 162-166.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Программирование жизни общества и отдельных людей как грань права в контексте компрехендной доктрины // Мир политики и социологии. – 2019. – № 7. – С. 189-194.; Захарцев С.И., Сальников В.П. Философия. Философия права. Юридическая наука. - М.: Юрлитинформ, 2015. – 264 с.; Zakhartsev S.I., Salnikov V.P. The Philosophy of Law and Legal Science. Newcastle upon Tyne: Cambridge Scholars Publishing, 2018. – 270 p.

<sup>2</sup>Баранов В.М. Российская книга по философии права и юриспруденции на английском языке. Рецензия-презентация монографии С.И. Захарцева и В.П. Сальникова (The Philosophy of Law and Legal Science. Newcastle upon Tyne: Cambridge Scholars Publishing, 2018. 270 p.) // Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. – 2018. – № 1 (41). – С. 304-307.; Богатырев Д.К. От логоса к праву. Захарцев С.И., Масленников Д.В., Сальников В.П. Логос права: Парменид – Гегель – Достоевский. К вопросу о спекулятивно-логических основаниях метафизики права: монография. – М.: Юрлитинформ, 2019. – 376 с. // Вестник Русской христианской гуманитарной академии. – 2020. – № 1. – С. 352-360.; Борзова Е.П., Покровский И.Ф. Замечательная публикация в Кембридже уникальной книги. Рецензия на монографию С.И. Захарцева и В.П. Сальникова «Философия. Философия права. Юридическая наука» (М.: Юрлитинформ, 2015. 264 с.) и ее перевод: (S.I.Zakhartsev, V.P. Salnikov. The Philosophy of Law and Legal Science. Newcastle upon Tyne: Cambridge Scholars Publishing, 2018) // Мир политики и социологии. – 2018. – № 2. – С. 188-192.

синтеза идей свободы, права и морали. В результате получилась интересная и содержательная работа, заслуживающая всяческого внимания.

В книге рассмотрены труды различных философов, юристов, политологов. В настоящей рецензии нам бы хотелось обратить особое внимание на труды Ф. Фукуямы, которые кажутся нам весьма актуальными и которые тоже понравились автору рецензируемой книги.

Мы полагаем, что навязывание нам западноевропейских политико-правовых ценностей – это уничтожение наших национальных традиций.<sup>1</sup> Восполнить их будет очень трудно, просто невозможно. Так зачем же их разрушать? Навязываемая нам либеральная демократия может нормально функционировать и приносить желательные плоды лишь тогда, когда существует с разнообразными, в том числе отражающими национальные особенности, культурными навыками общества. «Закон, договор, экономическая целесообразность являются необходимым, – пишет Ф. Фукуяма, – но отнюдь не достаточным базисом стабильности и благосостояния. В постиндустриальный век они должны опираться на такие вещи, как взаимодействие, моральные обязательства, ответственность перед обществом и доверие, которые, в свою очередь, живут традицией, а не рациональным расчетом. В современном обществе все эти вещи не становятся анахронизмами, наоборот, они суть залог его успешного развития».<sup>2</sup> Западные ценности навязываются России с целью ограничения и сдерживания его естественного влияния и развития. Русофобские настроения некоторых представителей Западной политической элиты, в основном основываются на том, чтобы не было правды о многообразии современного мира как альтернативы единообразному мышлению и диктатуры. Однако, известно, и об этом пишут сами американцы, что «подлинная проблема Америки состоит в том, что жители страны не могут дать верную оценку своему обществу и его исторически сложившейся коммунитаристской ориентации».<sup>3</sup> Они сами себя не способны верно оценить, в том числе определить, что в этом обществе составляет подлинную ценность, что ведет к прогрессу, а что к регрессу. А разве они могут понять, что для России хорошо, а что плохо? Что для россиян полезно, а что смертельно вредно?

И еще один, важный с точки зрения авторов книги, момент. Это перспективы западных политико – правовых ценностей с позиций прогрессив-

<sup>1</sup>Сальников В.П., Романовская В.Б., Сальников М.В., Романовская Л.Р. Религиозные и иные духовные традиции как защита от угрозы деградации общества // Юридическая наука: история и современность. - 2015. - № 7. - С. 173-179.; Сальников М.В. Западная традиция права: политико-правовые ценности и идеалы // Мир политики и социологии. – 2013. - № 10. – С. 170-191.; Сальников М.В. Политико-правовая интеграция: национальные правовые традиции // Мир политики и социологии. – 2013. - № 11. – С. 183-199.

<sup>2</sup>Фукуяма Ф. Доверие: социальные добродетели и путь к процветанию / Пер. с англ. – М.: АСТ: Ермак, 2004. – С. 29.

<sup>3</sup> Там же.

ных тенденций в моральном и социальном развитии. Здесь самое уязвимое место современной либеральной демократии – она может стать, – по мнению Ф. Фукуямы, – жертвой чрезмерного индивидуализма. И надолго. Особенно наглядно наблюдается указанная ситуация «в самой индивидуалистической демократии из всех, – пишет политолог, – в США». И он поясняет свой тезис: «Предпосылкой основания современного либерального государства было представление, что в интересах политического мира правительство не станет поддерживать каких – либо моральных требований со стороны религии и традиционной культуры. Церковь и государство должны были быть отделены друг от друга; необходим плюрализм мнений по поводу наиболее важных моральных и этических вопросов, касающихся окончательных целей или природы добра. Основной ценностью должна стать толерантность. Место морального консенсуса полагалось занять понятным законам и общественным институтам, обеспечивающим политический порядок. Такая политическая система не требовала от людей, чтобы они были особенно уж добродетельными, лишь бы они вели себя рационально и следовали закону в своих собственных интересах. Подобная экономическая система, идущая рука об руку с политическим либерализмом, требовала лишь того, чтобы люди принимали во внимание свои собственные долгосрочные интересы, которые заключаются в достижении результатов, оптимальных для общества, производства и распределения товаров».<sup>1</sup>

Говоря другими словами, чрезмерный индивидуализм в США и других развитых странах либеральной демократии объективно детерминирован, без него этим странам не обойтись. Более того, по мнению западных политологов, общества, образованные на таких индивидуалистических началах, функционируют в XXI веке чрезвычайно успешно. Реальной альтернативы либеральной демократии сейчас нет. Собственные интересы индивида, по их мнению, менее благородная, но более стабильная основа для общества, чем добродетели. Стремление к коллективизму, к общинности, всегда исторически было присуще русскому и всем народам, относящие к своей истории и языку с уважением. А особенность «традиционного» русского понимания права и закона на протяжении всего исторического периода развития России определялась, да и сегодня определяется именно приоритетом коллективистского начала над индивидуальным. Духовно-нравственное объединение отдельных личностей в единое целое – отличительная черта российского народа. Благо человека, каждой личности с позиций мировоззрения российского гражданина выражается в большей степени в общем или общественном благополучии, чем в благополучии личном. Здесь принципиальное отличие отечественной русской традиции права от западноевропейской правовой традиции. Да, авторы книги, как и мы согласны с мнением Ф. Фукуямы:

---

<sup>1</sup>Фукуяма Ф. Великий разрыв / Пер. с англ., под общ. ред. А.В. Александровой. – М.: АСТ: Ермак, 2004. – С. 21 – 22.

«Утверждение власти закона – одно из самых великих достижений западной цивилизации».<sup>1</sup> Но нельзя согласиться с его утверждением о том, что это «достижение, преимущества которого становятся тем более очевидными, когда мы имеем дело с такими странами, как Россия или Китай, которые его лишены».<sup>2</sup> Нет, мы не лишены такого понятия в нашем сознании, как «власть закона». Но, «власть закона» мы понимаем не по – американски, и не так, как понимают немцы, а по – своему, по – русски, по – таджикски. И здесь дело не в этимологии русского языка, а в российской национальной культуре, в политико – правовых традициях. Они иные, не такие, как в США или Западной Европе. Они не хуже и не лучше, чем у них, они российские, отечественные, национальные, своеобразные, самобытные.

Авторы пишут, что можно согласиться с такими рассуждениями Ф. Фукуямы: «Но хотя формальный закон, а также сильные политические и экономические институты являются необходимыми, самих по себе их еще недостаточно для того, чтобы гарантировать преуспевание современного общества. Нормальная работа либеральной демократии всегда зависела от наличия определенных культурных ценностей, принимаемых обществом».<sup>3</sup> И эта верная мысль позволила В.П. Сальникову, С.И. Захарцеву, Д.В. Масленникову и другим авторам еще больше усомниться в ряде других идей того же Ф. Фукуямы и его последователей. В России именно стремление к коллективизму, в противовес индивидуализму, всегда было такой культурной ценностью, принимаемой обществом. Стремление к индивидуализму – это атрибут западных традиций, и вряд ли это стремление будет принято обществом и станет выступать отличительной чертой российского народа. Тогда просто не будет России, это будет уже не Россия. Все должны четко осознавать разницу между отечественными национальными политико – правовыми традициями и теми, которые не интересны россиянам.

Здесь, безусловно, необходимо также объективно оценивать интеграционные процессы, происходящие в рамках тенденции политико-правовой глобализации. Ф. Фукуяма по этому поводу пишет так: «Глобальная конвергенция политических и экономических институтов становится все очевиднее. Напротив, большая часть уходящего столетия была временем глубокого идеологического размежевания общественных систем. Монархия, фашизм, либеральная демократия и коммунизм яростно сражались за первенство в политической сфере, а в экономике государства вступали на расходящиеся пути протекционизма, корпоративизма, свободного рынка и централизованного планирования. И, тем не менее, сегодня практически все развитые общества либо уже имеют либерально-демократические институты, либо пытаются их учредить, а в хозяйственном плане многие разворачиваются к

<sup>1</sup> Фукуяма Ф. Указ. соч. – С. 22.

<sup>2</sup> Там же.

<sup>3</sup> Там же.

рынку и ориентируются на участие в глобальном капиталистическом разделении труда».<sup>1</sup>

Интеграционные процессы, в социально – политической сфере в значительной степени активнее и глубже, чем, например, в сфере искусства, художественной литературы, быта и т.д. Это определяется более универсальными свойствами политики и права, которые по своим формальным критериям над национальны и лишь содержание может иметь некую национальную специфику. Однако эта национальная специфика может оказывать и оказывает весьма существенное влияние на все стороны жизни общества и государства, в том числе и на экономику. Влияние это оказывается в первую очередь через политико – правовую традицию, да и культуру в целом. По мнению Ф. Фукуямы, в формировании экономической, или как он говорит промышленной политики, важная роль принадлежит культуре. Именно культура позволяет успешно реализовать и достигать намеченные цели. И «между способностями правительств разных стран планировать и осуществлять промышленную политику существует серьезный контраст, – пишет Ф. Фукуяма. – Этот контраст определен как культурой, так и различными политическими институтами и историческими условиями. Французы и японцы, скажем, имеют долгую государственную традицию, американцы всегда были антигосударственниками – соответственно, существует громадная разница между выучкой и прочими качествами людей, составляющих их национальные бюрократии. То, что результатом данного обстоятельства оказывается столь же громадная разница в качестве стратегического планирования и управления, вряд ли должно кого – то удивлять».<sup>2</sup>

«Не менее бесспорные культурные отличия существуют и в типе и уровне коррупции, – подчеркивает американский исследователь, – характерных для той или иной нации. Искушение коррупцией является принципиальной проблемой любой промышленной политики, опасностью, которая способна омрачить перспективу любых положительных эффектов от ее применения. Очевидно, что устоять перед этим искушением могут только те страны, где одним из исторических столпов общества является честное и компетентное чиновничество».<sup>3</sup> Очень часто в том или ином государстве принимаемые решения в области, в том числе экономической политики, в большой степени зависят не от особенностей местной экономики, а от особенностей местной демократии, политико – правовой культуры в целом. По мнению Ф. Фукуямы, «значение государственного сектора экономики может принципиально меняться в зависимости от культуры..., необходимость в

<sup>1</sup>Фукуяма Ф. Доверие: социальные добродетели и путь к процветанию / Пер. с англ. – М.: АСТ: Ермак, 2004. – С. 13.

<sup>2</sup> Фукуяма Ф. Указ. соч. – С. 34.

<sup>3</sup>Фукуяма Ф. Доверие: социальные добродетели и путь к процветанию / Пер. с англ. – М.: АСТ: Ермак, 2004. – С. 34.

государственном вмешательстве всегда будет зависеть от конкретной культуры и социального устройства».<sup>1</sup>

Иными словами, определяя в том числе и экономическую политику для того или иного государства, важно учитывать его национальные особенности, то есть не только обычный капитал и ресурсы страны, но и ее социальный капитал, человеческий ресурс, ее политико – правовую культуру. Экономические действия, как можно видеть, не всегда движимы мотивами, которые считаются экономическими в узком их понимании. Любая стратегия, в том числе и экономическая, должна строиться с учетом национально-культурного наполнения общества. Вот как это определяет Ф. Фукуяма: «Макроэкономическая стратегия, каков бы ни был взгляд на этот важный инструмент развития всегда должна вырабатываться с учетом политического и культурного контекста» конкретного общества и государства.

Глобализация в современном мире существенно влияет на состояние национальной политико – правовой культуры в целом. Следует отметить, что «элемент над государственности» – это ни что иное, как элемент над национальности. Явление над национальности возникает, как правило, в тех случаях, когда государства вынуждены подчиняться. Происходящие в мире процессы, связанные с глобализацией, влекут за собой не только позитивные результаты, но и таят в себе очень опасные, порой непредсказуемые для национального общества и государства, перспективы. Вплоть до утраты национальной идентичности, индивидуальности культуры и политико-правовых ценностей, да и самой суверенности, в том числе государственного суверенитета. Следовательно, для процессов глобализации, взаимного проникновения должны быть какие – то пределы, если мы не хотим окончательно потерять свое индивидуальное лицо, свою идентичность, свой национальный менталитет, и не превратиться в каких – то социальных клонов. Авторы монографии в своих работах отстаивают суверенную русскую философию права.

В целом в поле современной политико – правовой мысли Запада В.П. Сальников, С.И. Захарцев, Д.В. Масленников и другие авторы книги видят определенное размывание разделительных границ между методологическими школами и течениями, получившими развитие в XX веке: аналитической и экзистенциально – феноменологической методологией, марксизмом, пост-модернистскими течениями в праве.

Следует также согласиться с учеными в том, что в своем существе мировоззренческая позиция современной политико – правовой теории – это во многом позиция Просвещения, избавившегося от натурализма, т.е. учитывающего социальную, экономическую, политическую и правовую воплощенность разума.

---

<sup>1</sup> Там же. – С. 46.

При этом мы полностью поддерживаем авторов, что постепенное нарастание влияния гегелевского политико – правового наследия и его актуализация в современных практически – ориентированных правовых дискуссиях не является чем – то случайным. Резкое усложнение политических, социально – правовых, экономических процессов в современном обществе требует нового, более высокого уровня, правовой теории. Стремясь к его достижению, современные правоведы вынуждены сегодня и будут вынуждены завтра снова и снова обращаться к работам Гегеля: «Феноменологии духа», «Науки логики» и «Философии права».

Ознакомление с рецензируемой книгой показывает, что ее базой стала монография В.П. Сальникова, Д.В. Масленникова и С.И. Захарцева «Логос права: Парменид – Гегель – Достоевский. К вопросу о спекулятивно-логических основаниях метафизики права».<sup>1</sup> И это здорово, поскольку указанная монография действительно является фундаментальной и значимой для русской философии права.

Получилась и рецензируемая книга. Она уже стала известной и популярной в России. Не сомневаемся, что станет известной и за рубежом. Поднятые в книге идеи об абсолютном добре в контексте свободы, права и морали вызывают интерес и поддержку.

---

<sup>1</sup>Захарцев С.И., Масленников Д.В., Сальников В.П. Логос права: Парменид – Гегель - Достоевский. К вопросу о спекулятивно-логических основаниях метафизики права. - М.: Юрлитинформ, 2019. – 376 с.

**VI. БА ХОТИРАИ РАЦАБАЛӢ БОЙНАЗАРОВИЧ БОЗОРОВ  
VI. ПАМЯТИ РАДЖАБАЛИ БОЙНАЗАРОВИЧА БОЗОРОВА**

**Карагусов Фархад.\***

**ПАМЯТИ ДРУГА РАДЖАБА БАЙНАЗАРОВИЧА БОЗОРОВА**

В первые дни декабря 2020 года я с глубокой грустью я узнал о кончине своего друга и коллеги Раджаба Байназаровича Бозорова.

Нас познакомил профессор Ш.М. Менглиев в ноябре 2001 года во время международной конференции в Ташкенте. В ту встречу Раджабали подарил мне свою книгу, посвященную правовому режиму действий в чужом интересе.<sup>1</sup> В этой публикации автор анализирует отличительные особенности обязательства, возникающего из действий в чужом интересе, и условия, при которых такое обязательство считается возникшим, а также порядок возмещения расходов и вреда.

Внимательное изучение этой работы позволило мне увидеть настоящего исследователя актуальных проблем гражданского права, способного глубоко и всесторонне анализировать серьезные теоретические аспекты, сформулировать обоснованные выводы и предложения по развитию как теории, так и законодательства, используя адекватную и широкую научную и нормативно-правовую базу, выходя на уровень общетеоретических вопросов.

Содержание упомянутой публикации Бозорова Р.Б. сохраняет свою актуальность по сей день, а предложенные им результаты анализа и научные выводы в настоящее время могут способствовать выработке законодательных решений по различным аспектам гражданско-правовых отношений, где наблюдаются признаки действий в чужом интересе, в том числе таких действий без поручения (*negatorio gesture*). Например, ознакомление с выраженной в этой брошюре позицией автора было бы полезным при оформлении института так называемого производного иска в корпоративных отношениях, когда законодательство позволяет обращение в суд в интересах акционерного общества, если лица, уполномоченные на подачу соответствующего иска с требованием возмещения обществу понесенных им убытков, по какой-то причине воздерживаются от этого.

С той встречи началось наше общение. Мы встречались на конференциях в Ташкенте, Душанбе, Алматы. В наш город Раджабали приезжал в последний раз в 2017 году как специально приглашенный участник наших ежегодных цивилистических чтений для выступления по теме, в исследова-

---

\*Главный научный сотрудник Института частного права Каспийского университета (Алматы, Казахстан), доктор юридических наук, профессор.

<sup>1</sup>Бозоров Р.Б. Действия в чужом интересе. – Душанбе: Таджикский государственный национальный университет, 2001. – 84 с.

нии которой он до сих пор остается одним из немногочисленных на просторах СНГ специалистов. Его доклад о содержании обязательств, возникающих из действий в чужом интересе, впечатлил участников конференции, а публикация этого доклада представляется важным источником для научных исследований, развития гражданского законодательства и практики делового оборота.<sup>1</sup>

И я также с теплотой вспоминаю наши радостные встречи с ним и дружеское общение в те чудесные майские дни в Алматы.

\*

Особое место в сфере научных интересов Р.Б. Бозорова занимало исследование вопросов инвестиционного права. Еще в 2008 году он подарил мне свою солидную по объему и очень содержательную монографию, посвященную понятию и предмету инвестиционного права.<sup>2</sup>

Уже в то время он был готов выйти на публичную защиту своей докторской диссертации. Она была у него завершенной, и он уже тогда заслуживал присуждения столь высокой ученой степени. Однако не всегда жизнь подвластна человеку. Тяжелая болезнь и безвременный уход из жизни его любимой супруги сильно подкосил Раджабали. Позже его постиг еще один удар – скоропостижная кончина его учителя, видного ученого-цивилиста профессора Шомурата Менглиевича Менглиева, который (как и вся его семья) неизменно поддерживали Р.Б. Бозорова в жизни и вдохновляли на продолжение научной и преподавательской деятельности. Раджабали до конца своих дней сохранил искреннюю и глубокую любовь, привязанность и благодарность Ш.М. Менглиеву и его родным!

Эти тяжелейшие испытания не сломили моего друга! Он смог собраться с силами, отдавая дань памяти своему учителю, думая о благополучии своих детей и внуков.

В 2012 году он опубликовал еще одну интересную монографию, проведя исследование в области инвестиционного права уже под несколько иным углом – анализируя и развивая научную мысль в вопросах о содержании инвестиционных отношений.<sup>3</sup> Позже он опубликовал целый ряд научных статей, посвященных разным аспектам правового регулирования инве-

---

<sup>1</sup>Бозоров Р.Б. К вопросу о понятии и содержании обязательства, возникающего из действий в чужом интересе. В сб. Внедоговорные обязательства: Материалы междунар. науч.-практ. конф. в связи с 25-летием установления дипломатических отношений между Германией и Казахстаном, посвященной 25-летию Каспийского университета и 25-летию Юридической фирмы «Зангер» (Алматы, 25-26 мая 2017 г.) / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы, 2017. - 514 с. С. 375 – 385.

<sup>2</sup>Бозоров Р.Б. Инвестиционное право. Душанбе: Матбуот, 2008. – 479 с.

<sup>3</sup>Бозоров Р.Б. Правовое регулирование инвестиционных отношений. -Душанбе: типография Таджикского национального университета, 2012. - 218 с.

стиционных отношений, а в 2018 году его докторская работа была рекомендована к публичной защите.<sup>1</sup>

Мне посчастливилось выступить на его защите в качестве официального оппонента. В начале июля 2018 года я прибыл в Душанбе и провел три радостных дня, наслаждаясь общением с друзьями и коллегами, выступив со своим отзывом во время защиты, открыв для себя красоту Варзобского ущелья.

\*\*

Как официальный оппонент я выразил свою позицию в том, что Бозоров Р.Б. заслуживает присуждения ученой степени доктора юридических наук по этой специальности. В том числе, я отметил, что актуальность и своевременность диссертационного исследования Р.Б. Бозорова является несомненной. В частности, актуальность темы диссертации обусловлена новым этапом в развитии государственной политики Республики Таджикистан, направленной на расширение возможностей для инвестирования в национальную экономику как из внешних, так и из внутренних источников.

Особую поддержку вызвала убежденность Бозорова Р.Б. в обязательности того, чтобы национальное законодательство, направленное на регулирование условий осуществления инвестиций и защиты прав инвесторов, обязательно распространялось (и в настоящее время обоснованно распространяется) на всех инвесторов независимо от страны происхождения инвестиции и юридического статуса инвестора (будь он физическим или юридическим лицом, государством или международной организацией, резидентом или нерезидентом страны, принимающей инвестиции).

Действительно, исторический опыт, в том числе в Казахстане и Таджикистане, показывает, что особое регулирование иностранных инвестиций возможно на определенном этапе развития, когда внутренний рынок слаб, а государству приходится давать особые преференции иностранным инвесторам, чтобы они не боялись вкладывать свои активы в иностранную для них экономику. Однако в дальнейшем выравнивание статуса внутреннего и иностранного инвестора должно получить необходимое законодательное закрепление. И чем раньше это произойдет, тем легче проходит соответствующее изменение правил. Опыт Казахстана свидетельствует о том, какие сложности могут возникнуть в связи с таким выравниванием статуса национальных и иностранных инвесторов.

Второй базовой идеей Бозорова Р.Б., подтверждающей актуальность теоретического обоснования полноценного правового регулирования инвестиционной деятельности, является то, что, как утверждает сам автор, «по-

---

<sup>1</sup>Бозоров Р.Б. Теоретические проблемы правового регулирования инвестиций в Республике Таджикистан: концепции правоприменения. Автореферат диссертации на соискание ученой степени доктора юридических наук (на правах рукописи); депонирован в центральной научной библиотеке Таджикского национального университета.- Душанбе, 2018 г. – 49 с.

скольку в условиях рынка не только развитие экономики республики, но и решение социальных проблем прямо связаны с привлечением инвестиций, другого выбора или альтернативы в решении экономических и социальных задач просто нет». Очень важным представляется то, что автор сконцентрирован не только на создании благоприятных условий для инвесторов, но также требует решения социальных проблем, возникающих в связи с осуществлением инвестиций в республику. Это необходимо для сбалансированного и эффективного решения вопроса о повышении уровня развития национальной экономики и улучшения качества жизни своих граждан.

На основе этих исходных моментов Бозоров Р.Б. всем содержанием своей диссертации обосновал, насколько необходимым для совершенствования национального законодательства об инвестициях является надлежащее теоретическое осмысление правового регулирования инвестиций.

Конечно же, любая научная работа является предметом обсуждения среди коллег, и диссертация Р. Б. Бозорова побуждает к научной дискуссии и выражению других точек зрения. Тем не менее, научные положения, выводы и рекомендации, изложенные в его диссертационной работе, достаточно обоснованы, поскольку разработаны на основе изучения значительного количества научных источников, таджикистанской и иностранной научной литературы по гражданскому праву и инвестиционному праву. Теоретическая основа диссертации является обширной и соответствующей цели и задачами исследования вполне солидна. Автор провел надлежащую работу по изучению большого количества теоретических источников по теме исследования.

С необходимой для целей исследования полнотой Бозоровым Р.Б. проанализировано национальное законодательство и источники международного права (многосторонние и двусторонние конвенции и двусторонние договоры) по вопросам поощрения и защиты иностранных инвестиций, а по результатам проведенного анализа предложены заслуживающие внимания и дальнейшего научного обсуждения выводы и предложения по развитию теории инвестиционного права и действующей нормативной правовой базы. Эмпирическая основа его исследования также соответствует теме, целям и задачам исследования.

Научная новизна, полученных в результате исследования выводов, положений и рекомендаций обусловлена двумя главными факторами: во-первых, особенностью методологии исследования, которая заключается в использовании, помимо традиционной в таких случаях методологии, методов сравнительно-правовых исследований, и во-вторых, тем, что автор по результатам сопоставления теоретических выводов и содержания национального законодательства формулирует собственные выводы относительно перспектив и направления развития как теории инвестиционного права, так и правовой основы для осуществления и защиты инвестиций в национальную экономику Таджикистана.

Не преследуя цели полного изложения научной позиции Бозорова Р.Б. в этой статье, посвященной его памяти, все же отмечу, что особую теоретическую и практическую ценность имеет рассмотрение соискателем целого ряда важных аспектов.

Так, в своей диссертации Р. Б. Бозоров сформулировал и обосновывает собственную позицию относительно определения понятия инвестиции и раскрывает его содержание, определяет динамику инвестиционных отношений и рассматривает конструкцию инвестиционных договоров, обосновывает необходимость закрепления легального определения понятия инвестиционных договоров в содержании Гражданского кодекса Республики Таджикистан.

Бозоровым Р.Б. проведен заслуживающий внимание аналитический обзор содержания и изменения таджикского законодательства об инвестициях, а также анализ международных договоров и конвенций по вопросам стимулирования, гарантий и защиты инвестиций. Подобные обзоры сами по себе уже имеют ценность в контексте правовых исследований.

В диссертации также содержится важное обобщение позиций относительно соотношения национального права и международных норм в регулировании инвестиционных отношений, проанализировано содержание правовых гарантий инвесторам, предусмотренным в законодательстве Таджикистана. В контексте этого рассмотрения автор обосновано считает, что инвестиционный режим не будет достаточным, если не предусмотреть в законодательном порядке соответствующие правовые гарантии для инвесторов.

Большое значение имеет рассмотрение соискателем вопросов об ответственности в инвестиционном праве, основываясь на тезисе о недооцененности значимости этого аспекта в деятельности законодателя; очень ценным является обращение соискателя к теме о внедоговорной ответственности в сфере инвестирования.

Полагаю, что научное наследие Раджаба Бозорова не должно забываться, обращение к его научному мнению будет полезным для развития правовой теории и законодательства...

\*\*\*

Я очень рад тому, что Раджабали позвонил мне в декабре 2018 года и сообщил о получении им диплома доктора юридических наук. Он заслужил его, он достоин этой уважаемой ученой степени доктора юридических наук!

А тогда, вечером перед отъездом из Душанбе Раджабали позвал нас с Ботиром Биляловичем Самарходжаевым (нашим другом и товарищем из Ташкента, который также был официальным оппонентом по его диссертации) к себе домой. Мы познакомились с сыном Раджаба и его келин, увидели его внуков. Дети накрыли прекрасный дастархан, и к нам присоединился сосед виновника торжества, врач-стоматолог, с которым они годами проживали в соседних квартирах и уважительно общались годами.

Хочется подчеркнуть, как мы (едва ли не физически) ощущали теплоту и умиротворенность атмосферы в доме Раджабали, искренние любовь и по-

читание в нему со стороны детей и внуков. А как впечатляло и восхищает меня до сих пор буквально обожание Раджабом его чудесных внуков!

После этой поездки мне удавалось несколько раз бывать в Таджикистане как по работе, так и в качестве официального оппонента по докторской диссертации нашего дорогого Кобилджона Курбонова. Каждый раз мы встречались с Раджабали, иногда и с его сыном Джахонгиром, гуляли по городу, наслаждались пловом в чайхоне (и даже пиво пили на Пивзаводе). Раджаб был всегда очень радостным, открытым, душевным. Некоторые его шутки вспоминаю и каждый раз про себя весело смеюсь.

И только при последней встрече, когда праздновали успешную защиту Кобилджона в апреле 2019 года, я первый (и единственный) раз в жизни увидел Раджаба кратковременно взгрустнувшим и как бы ушедшим на какой-то момент в себя... С того дня мы не виделись с Раджабали. Я ничего не знал о состоянии его здоровья. Сообщение о его кончине меня шокировало... Я скорблю.

Дорогой друг Раджаб Байназарович, покойся с миром! Светлая тебе память! Иманды болсын!

г. Алматы, Казахстан  
8 декабря 2020 г.

## VII. ҚОИДАҲО БАРОИ МУАЛЛИФОН VII. ПРАВИЛА ДҲЯ АВТОРОВ

### Порядок рецензирования статей, предоставляемых в научно-информационный журнал «Правовая жизнь»

1. В журнале «Правовая жизнь» печатаются статьи, являющиеся результатом научных исследований по юридическим наукам.

2. Статьи принимаются к печати по рекомендации одного из членов редколлегии в соответствии с настоящими правилами.

3. Объем статьи не должен превышать одного п. л. (до 16 страниц) компьютерного текста, включая в этом объеме рисунки, таблицы, графики, текст аннотации и ключевые слова. Объем аннотации – не более 0,5 страницы. Три рисунка считаются за одну страницу.

4. К статье прилагаются направление от организаций (для внешних авторов), рецензия соответствующего отдела, аннотации и ключевые слова (на таджикском, русском и английском языках) в двух экземплярах, с указанием названия статьи, инициалов и фамилии автора (авторов).

5. Статьи принимаются по одному экземпляру в текстовом и электронном вариантах. Статья должна быть напечатана на компьютере с одной стороны листа через 1,5 (полуторный) интервал. Слева от текста следует оставлять поля (4 см.). Страницы должны быть пронумерованы.

6. В конце статьи после текста и аннотации дается список использованной литературы, слева указываются название учреждения, представляющего статью, сведения об авторе (авторов), а также телефон и подпись.

7. При оформлении списка использованной литературы следует указать:

а) для книг – фамилию и инициалы автора (авторов), полное название, место издания, издательство, год издания, номер тома, страницу;

б) для журнальных статей и сборников – фамилию и инициалы автора (авторов), название статьи, название журнала или сборника, год издания, номер и страницу (для сборника). При повторной ссылке на литературу допустимы общепринятые сокращения.

8. К имеющимся в тексте таблицам необходимо отпечатать дубликаты и приложить к статье с указанием страницы, к которой таблица относится.

9. В случае возвращения статьи автору (авторам) для существенных исправлений или для ее окончательного редактирования автор должен внести все необходимые исправления в окончательный вариант рукописи и вернуть в редакцию исправленный текст, а также его идентичный электронный вариант вместе с первоначальным вариантом рукописи.

10. Редакция оставляет за собой право производить сокращения и редакционные изменения рукописей.

11. Плата за опубликование рукописей аспирантов не взимается.

12. Статьи, не соответствующие настоящим правилам, не принимаются.

13. Статьи, поступающие в редакцию, проходят предварительную экспертизу (проводится членами редколлегии – специалистами по соответствующей отрасли науки) и принимаются в установленном порядке. Требования к оформлению оригинала статей приводятся в «Правилах для авторов», публикуемых в каждом номере журнала. Если рукопись принята, то редакция сообщает автору замечания по содержанию и оформлению статьи, которые необходимо устранить до передачи текста на рецензирование. Затем статьи рецензируются в обязательном порядке членами редколлегии журнала или экспертами соответствующей специальности (кандидатами и докторами наук).

14. Рецензия должна содержать обоснованное перечисление качеств статьи, в том числе научную новизну проблемы, ее актуальность, фактологическую и историческую ценность, точность цитирования, стиль изложения, использование современных источников, а также мотивированное перечисление ее недостатков. В заключение дается общая оценка статьи и рекомендации для редколлегии – опубликовать статью, опубликовать ее после доработки, направить на дополнительную рецензию специалисту по определенной тематике или отклонить. Объем рецензии – не менее одной страницы текста.

15. Статья, принятая к публикации, но нуждающаяся в доработке, направляется авторам с замечаниями рецензента и редактора. Авторы должны внести все необходимые исправления в окончательный вариант рукописи и вернуть в редакцию исправленный текст, а также его идентичный электронный вариант вместе с первоначальным вариантом рукописи. После доработки статья повторно рецензируется, и редколлегия принимает решение о ее публикации.

16. Статья считается принятой к публикации при наличии положительной рецензии и в случае ее поддержки членами редколлегии. Порядок и очередность публикации статьи определяется в зависимости от даты поступления ее окончательного варианта. Рецензирование рукописи осуществляется конфиденциально. Разглашение конфиденциальных деталей рецензирования рукописи нарушает права автора. Рецензентам не разрешается снимать копии статей для своих нужд. Рецензенты, а также члены редколлегии не имеют права использовать в собственных интересах информацию, содержащуюся в рукописи, до ее опубликования.

17. Авторы передают редакции исключительное право на использование произведения следующими способами: воспроизведение статьи; распространение экземпляров статьи любыми способами.

18. Редакция журнала направляет авторам представленных материалов копии рецензий с положительным заключением, замечаниями и необходимостью доработать статью или мотивированный отказ.

19. Рецензии хранятся в редакции журнала в течение 5-ти лет.

20. Редакция журнала направляет копии рецензий в Министерство образования и науки Российской Федерации при поступлении в редакцию издания соответствующего запроса.

**ҲАЁТИ ҲУҚУҚӢ  
ПРАВОВАЯ ЖИЗНЬ  
№ 4 (32)  
2020**

**Главный редактор: Ш. К. Гаюров  
Зам. главного редактора: Б. А. Сафарзода  
Отв. секретарь: А. М. Диноршоҳ**

Сдано в набор 16. 12. 2020 г. Подписано в печать 25. 12. 2020  
г. Формат 60x84 1/8. Бумага офсетная. Усл. п. л. 33,5.  
Заказ № 25. Тираж 100 экз.  
Отпечатано в типографии ТНУ  
Душанбе, ул. Лахути, 2.

