

ДОНИШГОҲИ МИЛЛИИ ТОҶИКИСТОН
ТАДЖИКСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ФАКУЛТЕТИ ҲУҚУҚШИНОСӢ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

ҲАЁТИ ҲУҚУҚӢ
ПРАВОВАЯ ЖИЗНЬ

**Маҷалла ба истикболи ҳаши
65 - солагии Донишгоҳи миллии
Тоҷикистон таъсис дода шудааст.**

№ 3 (03)

2013

ДУШАНБЕ

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

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

Муовини сармуҳаррир: М.Н.Раҷабов, номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент. Котиби масъул: Ф.Ф.Идиев, номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент.

ҲАЙАТИ ТАҲРИРИЯ:

Ф.Т. ТОҲИРОВ - Академики АИ ҚТ, доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

М.А.МАҲМУДОВ - Академики АИ ҚТ, доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

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

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

З.Д.ИСКАНДАРОВ - доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор,

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

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

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

А.Д.ҒАҒУРОВ - номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент,

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

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

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

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

Муассис: Донишгоҳи миллии Тоҷикистон (факултети ҳуқуқшиносӣ).

Учредитель: Таджикский национальный университет (юридический факультет).

Маҷалла бо забонҳои тоҷикӣ ва русӣ нашр мешавад.

Журнал выходит на таджикском и русском языках.

©Донишгоҳи миллии Тоҷикистон

I. Ҳаёт, ҷомеа ва давлат

I. Жизнь, общество и государство

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

II. Масъалаҳои ҳуқуқи байналмилалӣ II. Вопросы международного права

5. Қодирқулов Х. Р. Содержание принципа невмешательства во внутренние дела государств в международном праве
6. Раҷабов М. Н. Сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон: асосҳои ҳуқуқӣ, ҳадаф, самт ва вазифаҳо
7. Камолов Ш. Ҳ. Мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон
8. Саидов И.И. Баъзе масъалаҳои мувофиққунонии қонунгузори милли ба талаботи м. 9 Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ (ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ)

III. Масъалаҳои назорати прокурорӣ ва ҳуқуқи ҷиноятӣ III. Вопросы прокурорского надзора и уголовного права

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

IV. Муаммоҳои ҳуқуқи граждани

IV. Проблемы гражданского права

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

VII. Правила для авторов

**Права человека в контексте классических и современных типов
правопонимания**

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

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

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

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

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

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

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

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

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

¹Цит. по: Мутагиров Д.З. Права и свободы человека. М., 2006. С.14.

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

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

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

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

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

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

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

Л. И. Глухарева считает, что «права человека - это нормативно выраженные возможности человека в его самореализации и развитии, которые следуют из его способностей (состояния) и/или из поддержки со стороны государства и общества».¹⁰

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Например, Бруно Бауэр считал, что права и свободы человека - это результат его борьбы и его образованности. «Права человека - не дар природы, они также неполученное нами от прошлой истории наследие, они куплены ценой борьбы против случайностей рождения и против привилегий, до ныне передававшихся историей из поколения в поколение. Они результат образования, и только тот может обладать ими, кто их завоевал и заслужил».¹⁵

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

не обращаясь к пониманию права вообще, невозможно. Право и права человека - это не различные феномены, ведущие независимую друг от друга жизнь, а явления принципиально одного порядка и одного типа.

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

Тип правопонимания — определенное направление в познании сущности и социального назначения права. Вопросы, связанные с выбором и обоснованием типа правопонимания, относятся к числу наиболее принципиальных и дискуссионных проблем теории права.²² В основном выделяют *позитивистский* и *непозитивистский* типы правопонимания, в рамках которых развиваются различные направления правопонимания и концепции права.²³ Исторически первым и основным по своей значимости направлением позитивистской юриспруденции является легистский подход к пониманию права, в рамках которого право отождествляется с законом, т.е. с предписанным публичной властью общеобязательным правилом поведения, обеспеченным политико-властным принуждением (слово "закон" используется здесь в широком смысле, включающем в себя судебный прецедент и правовой обычай). Непозитивистское правопонимание, с точки зрения методологии своего подхода к анализу права, исходит из представления о наличии некоего идеального правового критерия, позволяющего оценивать правовую природу явлений, наблюдаемых на эмпирическом уровне. В рамках такого типа правопонимания можно выделить два основных направления: естественно-правовое и философское понимание права.

С позиций естественно-правового типа правопонимания, "различение и соотношение естественного права и позитивного права - это не соотношение (с поисками путей и условий их совпадения и критикой случаев несовпадения) правовой сущности (в виде естественного права) и правового явления (в виде позитивного права), а противопоставление (зачастую - антагонизм) естественного права (как единственного подлинного права и подлинной правовой сущности, и вместе с тем подлинного правового явления) и позитивного права (как неподлинного права, неподлинного и как сущность, и как явление). Отсюда и присущий естественно-правовым

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

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

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

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

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

концепциям правовой дуализм - представление о двух одновременно действующих системах права (права естественного и права официального)" . Философское же правопонимание строится на основе различения сущности права (т.е. конституирующего признака права, выражающего его специфику) и явления (внешнего проявления данной сущности в социальной реальности). Согласно такому подходу сущность права является критерием оценки и правового качества закона, и правовой природы естественных прав. Закон, не соответствующий правовой сущности, носит неправовой, произвольный характер. Аналогичным образом норма естественного права, не отвечающая сущностному критерию, выходит за пределы права, распространяя свое регулятивное воздействие на сферу отношений нравственного, религиозного и иного, неправового по своей природе, порядка. Наиболее последовательное развитие философское понимание права получило в рамках либертарной концепции правопонимания, в основе которой лежит трактовка права как всеобщей формы и равной меры свободы индивидов. Данный тип правопонимания, в основе которого лежит различие права и закона и трактовка права как всеобщей формы и равной меры свободы индивидов, начал формироваться в российской теории права с середины 70-х годов в острой полемике с позитивистским подходом к праву советского образца. Автор либертарной концепции правопонимания В.С. Нерсесянц под сущностью права понимал формальное равенство, раскрываемое как единство трех составляющих: всеобщей равной меры регуляции общественных отношений, свободы и справедливости. Согласно такому подходу, право как специфическая форма общественных отношений людей по принципу формального равенства - это абстрактно равная и одинаково справедливая для всех мера (масштаб) свободы.²⁴

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

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

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

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

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

Об исследовании прав человека с точки зрения интегративного типа правопонимания (т.е. в смешанном виде), Л.В. Павлова пишет, что «представляется ошибочным изолированно рассматривать доктринальные концепции относительно естественной природы прав человека и их правовое регулирование. При всей одновременности указанных процессов они взаимодействуют друг с другом. Любое теоретическое или религиозное воззрение остается лишь абстракцией без юридической защиты со стороны государства. Весь ход формирования философско-правовой концепции прав человека подтверждает данный аргумент».²⁸

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

Именно в таком варианте и была разработана и принята Конституция независимого Таджикистана. В этом можно убедиться при тщательном анализе ее отдельных норм, особенно тех, которые непосредственно связаны с правами человека. Например, естественно-правовой тип правопонимания отражен в ч. 2 ст. 5 Конституции РТ, где говорится «Жизнь, честь, достоинство и другие естественные права человека неприкосновенны». Стоит отметить, что в Конституции РТ, в отличие от конституций большинства других стран, используется термин «естественные права», что демонстрирует одно из их отличительных свойств - их неприкосновенность.³¹

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

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

Отражены в Конституции РТ и требования либертарной теории. Как известно, данный тип правопонимания основывается на индивидуе, его правах, самостоятельности его действий, тем самым суть права

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

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

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

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

раскрывается посредством индивида и его прав. В Конституции РТ часто используются такие слова как «каждый», «человек», «лицо» и др., что свидетельствует об отражении либертарной теории в Конституции РТ.³²

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

Литература:

1. Абдуллаев М.И. Права человека и закон. Историко-теоретические аспекты. - Спб., 2004.
2. Алексеев С.С. Право: азбука - теория - философия. Опыт комплексного исследования. - М.: Статут, 1999.
3. Венгеров А.Б. Теория государства и права. - М., 2000.
4. Глухарева Л.И. Права человека. Гуманитарный курс. - М., 2002.
5. Давтян В.Р. Идея прав человека в советской юридической науке (1946-1991 гг.): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2011.
6. Живулина Т.Л. Права человека в современных теориях правопонимания: Автореф. дис. . канд. юрид. наук. - Н. Новгород, 2006.
7. Лапаева В.В. Российская юриспруденция в поисках нового типа правопонимания // Наш путь к праву: материалы философско-правовых чтений памяти академика В.С. Нерсесянца. М., 2006.
8. Марченко М.Н. Проблемы теории государства и права: Учебник. -М.: Проспект, 2001.
9. Мутагиров Д.З. Права и свободы человека. - М.: 2006.
10. Насурдинов Э.С. Проблемы формирования правовой культуры в условиях становления демократического государства в Таджикистане. - Душанбе, 2010.
11. Нерсесянц В.С. Философия права: либертарно-юридическая концепция // Вопросы философии. 2002. № 3.
12. Нерсесянц В.С. Философия права: Учебник для вузов. - М., 2006.
13. Права человека. История, теория и практика: Учеб.пособие / Отв. ред. Б.Л.Назаров. - М.: Руслит, 1995.
14. Права человека: Учебник для вузов / Отв. ред. Е.А. Лукашева. - М.: Норма, 2005.
15. Рудинский Ф.М. Советские конституции: права человека и гражданина // Советское государство и право. 1991. №9. 16. Сативалдыев Р.Ш. Комментарий к Конституции Республики Таджикистан в связи с ее научными понятиями // Вестник Конституционного суда Республики Таджикистан. 2010. №2. (на тадж. яз.)

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

17. Сативалдыев Р.Ш. Проблемы теории государства и права: Учебник в 2-х томах. Т.2. - Душанбе, 2010. - (на тадж. яз.).

18. Шевцова М.Н. Права человека: некоторые вопросы // Сибирский юридический вестник. 1999. №4. таҳлил карор дода, дар заминаи онҳо таърифи нави мафҳуми ҳуқуқи инсонро манзур сохтааст.

Сафаров Д. С.

АННОТАЦИЯ

Права человека в контексте классических и современных типов

правопонимания

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

Safarov D. S.

THE SUMMARY

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

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

Сангинов Д.Ш.*

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ ПРАВА НА СОЦИАЛЬНОЕ

ОБЕСПЕЧЕНИЕ

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

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

В соответствии со ст. 39 Конституции РТ «Каждому гарантируется социальное обеспечение в старости, в случаях болезни, инвалидности, утраты трудоспособности, потери кормильца и в других случаях, определяемых

законом».³³ Право на социальное обеспечение, как и другие социально-экономические права, занимает особое место в системе основных прав человека. Возникает вопрос, что нужно понять под понятием «права на социальное обеспечение»?

Современный этап общемирового развития концепции социально-экономических прав человека начался после Второй мировой войны. В 1941г. Президент США Ф.Рузвельт в своей речи назвал четыре необходимые свободы, которые должны быть обеспечены демократическим обществом: свобода слова, свобода отправления религиозных культов, свобода от страха, свобода от нужды.³⁴ В 1943г. лорд У.Беверидж сделал в английском парламенте доклад "О социальном страховании", содержащий стратегию социального развития государства после войны.³⁵

Всеобщая декларация прав человека 1948г., закрепила весь исторически известный комплекс прав человека. В качестве одного из важнейших прав в ст. 10 провозглашено право на жизнь. Это право очень объемно по содержанию, оно подразумевает не только жизнь без войны, но и условия достойного существования, необходимые для всестороннего развития человека. Непосредственно праву на социальное обеспечение посвящены ст.22 и ст.25 Всеобщей декларации прав человека. Оно предоставляется каждому человеку, как члену общества, и должно гарантировать с учетом имеющихся материальных возможностей достойный жизненный уровень при наступлении безработицы, болезни, инвалидности, вдовства, старости и иных случаев утраты средств к существованию³⁶. В соответствии с Международным Пактом об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966г. должно быть обеспечено право каждого человека на достаточный жизненный уровень для него и его семьи, включающий достаточное питание, одежду и жилище (ст. 11).³⁷

Введение Законом РТ "О пенсионном обеспечении граждан Республики Таджикистан" от 25 июня 1993 года, №796 института социальных пенсий, назначаемых независимо от участия в трудовой деятельности, означало, что взгляды на социально-экономические права человека изменились.³⁸ Но радикальный поворот произошел лишь после принятия Конституции 1994г., которая исходит из естественной природы основных прав человека.

Существует точка зрения, что основные (естественные) права человека вообще "не нуждаются в урегулировании позитивным правом, хотя они могут вполне выступать в качестве политических обязательств государства".³⁹ Однако данное утверждение представляется достаточно спорным, поскольку для того, чтобы стать правом любое правило должно быть выражено с помощью какой-либо внешней формы. Основные права - это права, закрепленные в международно-правовых актах и в конституции государства. Если какое-либо право, признанное международным сообществом, отсутствует в конституции государства, то ему следует придать юридическую силу с помощью любого другого закона независимо от конституции.⁴⁰

По мнению Е.Е. Мачульской все юридические права и свободы обуславливаются закономерностями функционирования и развития общественных отношений, которые по существу служат для них

³³ См.: Конституция РТ от 6 ноября 1994 года принятая на всеобщем референдуме с изменения и дополнения от 26.09.1999 г., 22.06.2003 г.// http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2213 (дата обращения 21.09.2013г).

³⁴ См.: Мюллерсон Р.А. Права человека: идеи, нормы, реальность. -М.: Юрид. лит. 1991. -160с.// <http://www.law.edu.ru/book/book.asp?bookID=8425> (дата обращения 21.09.2013г).

³⁵ См.: Мачульская Е.Е. Право на социальное обеспечение - естественное и неотъемлемое право человека //Вестник Московского университета. -1998. -№5. - С. 53-64// <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=1317537>(дата обращения 21.09.2013г).

³⁶ См.: Всеобщая декларация прав человека принятая резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года// http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml(дата обращения 21.09.2013г).

³⁷ См.: Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах принятая резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1966 года// http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml (дата обращения 21.09.2013г).

³⁸ См.: Ведомости Верховного Совета Республики Таджикистан 1993 г., №15-16, ст. 350; Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан 1996 г., №3, ст.48; 1997 г., № 9, ст.117; 1998 г., № 10, ст. 119, № 22, ст.318; 1999 г., № 5, ст. 61, № 9, ст. 235, №12, ст.351; 2002 г., № 4, ч.1, ст.158; 2005 г., № 7, ст. 406; 2007г., №7, ст.695; 2008г., №10, ст.823; 2009г. №9-10, ст. 547.

³⁹ См.: Фабрициус Ф. Права человека и европейская политика. М.1995. С.128.

⁴⁰ См.: Лукашева Е.А. Общая теория прав человека. М.1996.С.19.

первоисточником. Поэтому при разработке юридических норм, закрепляющих основные (естественные) права и свободы человека, законодатели должны исходить из ряда факторов.⁴¹ Р.А. Мюллерсон объединил эти факторы в три уровня. Первый уровень образуют индивидуальные факторы, связанные с биологическими и социальными потребностями человека; второй уровень - общественные, отражающие зрелость государственного развития общества, его традиции и культуру; третий уровень - международные, выражающие степень цивилизованности мирового сообщества в целом.⁴² По нашему мнению наибольшее влияние на определение социально-экономических прав человека оказывают условия, относящиеся к первому и второму уровням.

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

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

Осуществление конституционных прав и свобод производится путем перевода общих конституционных предписаний в плоскость отраслевого законодательства, выработки процессуальных форм их реализации и защиты. Право на социальное обеспечение конкретизируется с помощью законов и иных нормативных правовых актов. Например, Законом РТ «О страховых и государственных пенсиях» предусмотрено предоставление два вида пенсии - страхового (по возрасту, по инвалидности, по случаю потери кормильца) и государственного (социальная пенсия, пенсия за высокие заслуги перед Республикой Таджикистан)⁴³. Законом РТ «О социальной защите инвалидов» предусмотрено реабилитация инвалидов в следующих направлениях: медицинские меры

⁴¹ См.: Мачульская Е.Е. Право на социальное обеспечение - естественное и неотъемлемое право человека //Вестник Московского университета. -1998. -№5. - С. 53-64// <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=1317537>(дата обращения 21.09.2013г).

⁴² См.: Мюллерсон Р.А. Права человека: идеи, нормы, реальность. -М.: Юрид. лит. 1991. -160с.// <http://www.law.edu.ru/book/book.asp?bookID=8425> (дата обращения 21.09.2013г).

⁴³ См.: ст. 6-7 Закона РТ «О страховых и государственных пенсиях» от 12 января 2010 года, №595// Ахбори Маджлиси Оли РТ, 2010 год, №1, ст. 19; 2011г.,№3, ст. 175; 2012г., №8, ст. 831 Закон РТ от 01.08.2012г., №894, ЗРТ от 28.12.12г. №909.

восстановления, в том числе путем хирургического вмешательства, обеспечение техническими средствами, протезно-ортопедическое обеспечение и санаторно-курортное лечение; профессиональная ориентация, обучение и образование, содействие в трудоустройстве, производственная адаптация; социально - средовая, социально-педагогическая, социально-психологическая и социально-культурная реабилитация, социально-бытовая адаптация; спорт и физкультурно-оздоровительные мероприятия.⁴⁴ Законом РТ «О государственном социальном страховании» в Республики Таджикистан устанавливаются следующие виды обеспечения по государственному социальному страхованию: пенсионное обеспечение; пособия по временной нетрудоспособности; пособия по беременности и родам; семейные пособия; пособия по безработице; пособия на погребение (ритуальное пособие); расходование средств на оздоровление работников и членов их семей, а также на реализацию других мероприятий, соответствующих задачам и функциям по охране труда и оздоровлению трудящихся и их семей; надбавки к пенсии из средств пенсионных накоплений на индивидуальных накопительных счетах; иные виды выплат, назначенных в соответствии с законами РТ, а также обеспечивающих выполнение функций страховщика.⁴⁵ Законом РТ «О социальном обслуживании» предусматривается что, социальное обслуживание осуществляется социальными службами в следующих формах: социальное обслуживание на дому; социальное обслуживание в стационарных учреждениях; социальное обслуживание в учреждениях временного пребывания⁴⁶ и т.д.

Детализируя и раскрывая нормы Конституции, отраслевое законодательство не должно допускать отступления от ее буквы и ценностных ориентиров, ограничения круга предусмотренных конституционной нормой прав. Такое отступление означает либо нарушение, либо изменение Конституции⁴⁷. В соответствии с ч. 1 ст.10 Конституции РТ законы и другие правовые акты, противоречащие Конституции, не имеют юридической силы. Ограничения прав и свобод граждан допускаются только с целью обеспечения прав свобод других граждан, общественного порядка, защиты конституционного строя и территориальной целостности республики (ч.3 ст.14).

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

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

⁴⁴См.: ст. 11 Закона РТ «О социальной защите инвалидов» от 29 декабря 2010 года, №675// Ахбори Маджлиси Оли РТ, 2010г., №12, ст.834.

⁴⁵См.: ст. 9 Закона РТ «О государственном социальном страховании» 13.12. 1997г., №518// Ахбори Маджлиси Оли РТ. 1997г. №23-24 ст.350, 2003г. №8, ст.458; 2006г., №4, ст.200; 2007г, №3, ст. 177; 2007год. №7, ст.694; 2008г, №10, ст. 821.

⁴⁶ См.: ст.13 Закона РТ «О социальном обслуживании» 5 января 2008 года, №359// Ахбори Маджлиси Оли РТ. 2008г., №1, ст.24.

⁴⁷ См.: Мачульская Е.Е. Право на социальное обеспечение - естественное и неотъемлемое право человека //Вестник Московского университета. -1998. -№5. - С. 53-64// <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=1317537>(дата обращения 21.09.2013г).

Литература:

1. Конституция РТ от 6 ноября 1994 года принятая на всеобщем референдуме с изменения и дополнения от 26.09.1999 г., 22.06.2003 г.// http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2213 (дата обращения 21.09.2013г).
2. Мюллерсон Р. А. Права человека: идеи, нормы, реальность. -М.: Юрид. лит. 1991. -160с.// <http://www.law.edu.ru/book/book.asp?bookID=8425> (дата обращения 21.09.2013г).
3. Мачульская Е.Е. Право на социальное обеспечение - естественное и неотъемлемое право человека //Вестник Московского университета. –1998. -№5. - С. 53-64// <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=1317537>(дата обращения 21.09.2013г).
4. Всеобщая декларация прав человека принятая резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года// http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml(дата обращения 21.09.2013г).
5. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах принятая резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1966 года// http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml (дата обращения 21.09.2013г).
6. Фабрициус Ф. Права человека и европейская политика. М.1995.
7. Лукашева Е.А. Общая теория прав человека. М.1996.
8. Закон РТ «О страховых и государственных пенсиях» от 12 января 2010 года, №595// Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2010 год, №1, ст. 19; 2011г.,№3, ст. 175; 2012г., №8, ст. 831 Закон РТ от 01.08.2012г., №894, ЗРТ от 28.12.12г. №909.
9. Закон РТ «О социальной защите инвалидов» от 29 декабря 2010 года, №675// Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2010г., №12,ст.834.
10. Закон РТ «О государственном социальном страховании» 13 декабря 1997 года, №518// Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан 1997г. №23-24 ст.350, 2003г. №8, ст.458; 2006г., №4, ст.200; 2007г, №3, ст.177; 2007год. №7, ст.694; 2008г, №10, ст. 821.
11. Закон РТ «О социальном обслуживании» 5 января 2008 года, №359// Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2008г., №1, ст.24.

Сангинов Д. Ш.

Аннотация

К вопросу о понятии права на социальное обеспечение

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

Sanginov D. Sh.

The summary

On the concept of the right to social security

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

Сафиева М.*

Некоторые вопросы института свидетеля в судопроизводстве казия

(историко - правовое исследование)

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

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

Мусульманское право оказало глубокое влияние на историю развития государства и права целого ряда стран Востока. Сфера его действия как юридического и идеологического фактора в наше время также остается весьма широкой, что во многом предопределяется тесными связями мусульманского права с исламом как религиозной системой, которая до сих пор имеет едва ли не определяющее значение для мировоззрения самых широких слоев населения в этих странах. Кроме того, из всех мировых религий ислам, пожалуй, наиболее близко соприкасается с государством и правом. Связующим звеном здесь выступают мусульманское право и исламская правовая идеология.⁴⁸ Подчеркивая государственный характер ислама, мусульманское право всегда стояло в центре его учения и воспринималось не только как система норм, но не в последнюю очередь как универсальная политико-правовая доктрина.

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

⁴⁸ См.: Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. Вопросы теории и практики. М.: Наука, 1986; Буриев И.Б. Действия мусульманского права в дореволюционном Таджикистане (VIII - начало XX вв.). Душанбе, 1999; Халиков А. Хадис как источник мусульманского права. Душанбе, 1998 и др.

Свидетельствование является древнейшим процессуальным институтом. Институт свидетеля является важнейшим институтом правосудия и играет значительную роль в установлении истины в рассматриваемых спорах, семейных, гражданских и уголовных делах. Институту свидетеля дается огромное значение и в исламском праве. Аяты Корана о свидетеле гласят: «Пусть свидетели не уклоняются давать показание, когда таковое требуют от них»⁴⁹; «Не скрывайте своего показания, ибо, кто скрывает свое показание, есть правонарушитель».⁵⁰

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

В случаях, влекущих телесное наказание, свидетели вправе дать показание или уклониться от него, по своему усмотрению. В этих случаях они имеют выбор между двумя похвальными действиями: установлением наказания и охранением доброго имени преступника. Скрытие пороков предпочтительно, ибо Пророк сказал лицу, давшему показание: «Воистину, было бы лучше для тебя, если бы ты скрыл оное». В другом месте он сказал: «Кто скрывает пороки своего брата мусульманина, над преступлениями того в обоих мирах Господь накинёт покров».⁵¹

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

Примечательно, что для доказывания совершенного преступления требуется разное количество свидетелей. Например, при блудодеянии требуется показание четырех мужчин, как предписано в Коране, и показание женщины не приемлется.⁵² По мнению Х.С.Сулеймановой показания женщин могла использоваться в интересах более сильной из сторон и что приниженное положение женщины нередко использовалось для обмана и эксплуатации. Она также пишет о "второсортности" показания женщин, то есть малозначимости свидетельствования женщин в принятии решений, что опровергается положениями мусульманского права отраженные в Хидае.⁵³ Действительно к свидетельствованию приглашали женщин, там, где нельзя было сослаться на показание мужчин. В других уголовных делах требуется показание двух мужчин. Во всех других делах требуется показание двух мужчин или одного мужчины и двух женщин, касается ли дело имущества или других прав, каковы брак, развод, представительство, душеприказчество и т.п. Имам Шафии говорит, что показание одного мужчины и двух женщин не может быть допущено, за исключением случаев, касающихся имущества и зависящих от него отношений, каковы аренда, поручительство и т.д., ибо показание женщины недопустимо по своему существу ввиду недостаточности ее рассудка, отсутствия памяти и неспособности управлять, ввиду чего ее показание не допускается в уголовных делах.

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

⁴⁹ Маргинани Бурхануддин. Хидоя. Комментарий мусульманского права : в 2 ч. Ч. 1. Т. I—11 / Пер. с англ. / Под ред. Н.И. Гродекова ; отв. ред., авт. предисл., вступ. ст. и науч. комм. проф. А.Х. Саидов. М.: Волтерс Клувер, 2010. С.742.

⁵⁰ Там же

⁵¹ Там же

⁵² При этом в учении шиитов - имамитов свидетельство женщины приемлемо, если рядом с ней свидетельствует и мужчина. См.: Сокит М.Х. Оини додрасй дар ислом. Кум, 1380. С.231.

⁵³ Хидая. М. 2008. С.743.

Так как показание двух женщин допускается вместо показания одного мужчины, то отсюда следовало бы, что показание одних только четырех женщин должно быть допущено в делах, касающихся имущества и других прав.⁵⁴ Между тем на самом деле оно не допускается.

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

Честность свидетелей и употребление ими слова «показание» представляются необходимыми. Во всех делах, имущественных и прочих, требуется честность свидетелей и употребление ими слова «шахадат» (показание)⁵⁵, потому что шахадат есть свидетельство, так как она обладает свойством обязательности, ввиду чего оно ограничивается районом подсудности, а равно и свидетели должны быть свободными и мусульманами. Посему, если свидетель скажет: «Я знаю» или: «Я достоверно знаю», не употребляя слова «шахадат», то показание его не может быть принято во внимание. Что касается честности свидетелей, то таковое необходимо ввиду аятов Корана: «Выслушай показание двух праведных лиц». Честность свидетелей служит ручательством истины, между тем как недостаток честности в свидетеле (устанавливаемый совершением им запрещенных действий) заставляет предполагать, что он покажет ложно и, следовательно, устанавливает вероятность лживого показания. Передают мнение Абу Юсуфа, что неправедный человек,⁵⁶ если только он обладает великодушием, заслуживает доверие, ибо такой характер делает невероятным подкуп свидетеля и лжесвидетельство с его стороны. Однако первое мнение (что не следует верить показанию неправедного человека) более согласно с источниками. Лжесвидетельство карается.⁵⁷ Что касается употребления слова «шахадат»,⁵⁸ то оно необходимо, потому что во всех местах Корана, относящихся к свидетельским показаниям, употребляется это слово, и оно должно быть также употребляемо ради большей предосторожности, ибо оно служит для выражения присяги, и люди будут более остерегаться употреблять его без достаточного основания.

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

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

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

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

⁵⁴ Маргинани Бурхануддин. Указ. раб. С.744.

⁵⁵ Другими словами, нужно, чтобы свидетель сказал (по-арабский) «аш-шухадо» — «я свидетельствую» или (по-таджикский) «шахадат мекунам» — «я даю показание».

⁵⁶ В применении к свидетелям термин этот, кажется, близко подходит к термину «обесславленный».

⁵⁷ Сокит М.С. Оини додрасй дар ислом. С.231.

⁵⁸ Маргинани Бурхануддин. Указ. раб. С.746.

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

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

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

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

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

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

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

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

Литература:

1. Сюкияйнен Л. Р. Мусульманское право. Вопросы теории и практики.

М.: Наука, 1986.

2. Буриев И.Б. Действия мусульманского права в дореволюционном Таджикистане (VIII - начало XX вв.). Душанбе, 1999.

3. Халиков А. Хадис как источник мусульманского права. Душанбе, 1998.

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

Клувер, 2010.

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

Сафиева М.

Аннотация

Институт свидетеля в теории и практике судопроизводства казия

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

Safieva M.

The summary

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

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

Боев М.Ф*

Таърихи пайдоиш ва инкишофи биржа

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

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

Биржаи молӣ дар таърихи тамаддуни инсонӣ ҳамчун бозори доимиамалкунандаи махсусгардонидашуда буд ва то имрӯз вучуд дорад. Дар таносуб ба бозори кучагӣ биржа маънои бозори муташаккилона амалкунанда (бо маъмуриятш, қоидаи фуруши мол, ҳакамот ва ғайра) фаҳмида мешавад. Тадқиқотҳои илмӣ собит намуданд, ки фаъолияти биржавӣ дар ҷаҳони муосир таърихи дерина дорад, зеро сохторҳои, ки ба биржа шабеҳ буданд ҳанӯз дар Бобулистон ва Мисри қадим амал мекарданд. Биржаҳои, ки дар давлатҳои номбурда амал мекарданд дар онҳо шакли савдои оддӣ гузаронида мешуд, ки ба маънои томи савдои биржавӣ ҷавобгӯ набуданд. Лекин нахустин биржаи байнанмилалӣ, ки ҷавобгӯи сатҳи нави инкишофи муносибатҳои ҷамъиятӣ буд, ин дар с. 1531 дар Антверпен таъсис дода шуда буд⁵⁹. Баъдтар нақши марказии савдои ҷаҳонӣ ба биржаи Амстердам мегузарад. Дар охири асри XVIII дар Британияи Кабир, ШМА ва Олмон биржаҳои захиравӣ таъсис дода шуд.⁶⁰

Пайдоиши биржа дар Русия ба номи Пётри Бузург алоқаманд аст. Биржаи русие, ки ӯ дар соли 1721 таъсис дода буд, баъдтар ба яке аз биржаҳои бузургтарин дар Европа мубаддал гашт.⁶¹ Фаъолияти биржавӣ ба таври инкишофёфта то оғози асри XX вучуд дошт. Дар солҳои 1917-1920 инфрасохтори бозор дар Русия тамоман аз байн рафт. Барқароршавии муваққатӣ дар бозори биржавӣ дар давраи пешрафтаи илмию техникӣ оғоз шуд ва то солҳои 30-юми асри XX давом кард.⁶² Баъди гузашти тақрибан 60- сол дар Иттиҳоди Ҷамҳуриҳои Шӯравии Сотсиалистӣ боз раванди таъсиси биржа эҳё шуда ва фаъолияти биржавӣ ҳавасманд карда шуд. Ва ин ҳолат якҷанд сол давом кард, ки ин раванд дар ҳақиқат ба истилоҳ «золотая лихорадка»-ро ба хотир меовард, яъне ҳазорҳо одамон баҳри дарёфти фоида дар орзуи тезтар сарватманд шудан мешитофтанд.

Дар ин давра ташкилотҳои бисёре бо номи биржа пайдо шуданд. Албатта камтаҷрибагӣ ва ошноӣ надоштан ба кори нав дар ин соҳа ба он оварда расонид, ки ин биржаҳои номбурда натавонистанд кулли

⁵⁹ Ниг: Роде Э. Банки, биржи, валюты современного капитализма/ Пер.с нем. М., 1986. С.253.

⁶⁰ Ҳамон ҷой

⁶¹ Ниг: Авилина И.В., Козыр О.М. Биржа: правовые основы организации и деятельности. М.,1991.С.10.

⁶² Ниг: Белых В.С., Виниченко С.И. Биржевое право.- М: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА- ИНФРА. М), 2001. С.52. Биржевая деятельность: Учебник / Под ред. А.Г.Грязновой, Р.В.Корнеевой, В.А.Галанова. М., 1995. С.24.

масоилҳои савдои биржавиро дар ҷумҳурӣ ба низоми муайян дароранд. Баъдан сохторҳои нави биржавӣ ба вучуд омаданд ба монанди: биржаи молии Москва, биржаи байналмилалӣ универсалии захираҳои дуҷум дараҷа, биржаи умумирусиягии ғайриманқул, биржаи молу ашёи Русия, биржаи «Гермес» ва ғайраҳо. Аммо ин инкишоф то баҳори с.1992 давом накард. Дар он вақт иқтисодиёти Русия камомати моливу пулиро эҳсос мекард, яъне қиматӣ ва меъёрҳои баланди андоз вучуд дошт, истехсолот ва соҳибкорӣ рӯ ба таназзул ниҳоданд.⁶³

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

Дар Ҷумҳурии Тоҷикистон (ҶТ) биржаҳои универсалӣ ва махсусгардонидашуда, ки ба талаботи савдои муосир ҷавобгӯӣ хануз аз солҳои 90-уми асри ХХ ташкил карда шуда буданд фаъолият мекаранд. Нахустин биржаҳои молӣ дар ҶТ ин биржаи «Роҳи абрешим», биржаи Универсалии «Наврӯз», биржаи агросаноатии «Шамъ» мебошанд.⁶⁴ Ҳамаи биржаҳои номбурда барои ба фуруш баровардани маҳсулотҳои истехсолнамудаи ватанӣ таъсис дода шуда буданд.⁶⁵ Албатта камтаҷрибагӣ ва ошноӣ надоштан ба кори нав дар ин соҳа ба он оварда расонид, ки ин биржаҳои молӣ натавонистанд кулли масоилҳои савдои биржавиро дар ҷумҳурӣ ба низоми муайян дароранд. Ба ин хотир Ҳукумати ҶТ аз 27-уми феврالی соли 1996 таҳти № 104 дар бораи таъсиси биржаи давлатии молу ашёи хоми ҶТ қарор қабул кард ва дар як вақт низомномаи онро тасдиқ кард ки, мутобиқи он мақоми олии идоракунии биржаро Шӯрои биржа ташкил меод. Қобили қайд аст, ки аз соли 1997 24-феврал биржаи пахта таъсис дода шуд, ки он мудати се сол фаъолият намуд, ки бисёр кори молистеҳсолкунандагони ватаниро ҷиҳати ба фуруш баровардани молашон осон намуд. Бинобар ҳамин ҳам дар заминаи биржаи пахта ва биржаи давлатии молу ашёи хоми ҶТ соли 2001-ум бо қарори Ҳукумати ҶТ биржаи универсалии молу ашёи Тоҷикистон таъсис дода шуд, ки бо вучуди камбудию норасогиҳо дар бобати шакли ташкилӣ-ҳуқуқӣ дар воқеъ баҳсталаб буд. Гузашта аз ин қайд кардан ба маврид аст, ки дар биржаи молии номбурда ба таври универсалӣ номгуӣ зиёди маҳсулотҳо, ки бо номи молҳои биржавӣ ба фуруш бароварда мешуданд. Қонуни ҶТ «Дар бораи биржаи молӣ ва савдои биржавӣ», ки ҳанӯз аз 23-уми декабри соли 1991 қабул шудааст, амал мекунад ва бисёр меъёрҳои он мураккаб ва номукамал буда, ба муносибатҳои биржавӣ дар ҷомеаи имрӯзаи Ҷумҳурии Тоҷикистон мутобиқат намекунад, ки зарурият ба мукамал намудани онҳо вучуд дорад. Қобили зикр аст, ки дар Ҷумҳурии Тоҷикистон баъд аз барҳам хурдани ҳокимияти шӯравӣ, аз байн рафтани иқтисоди планӣ ва ба вучуд омадани сектори хусусӣ барои ривоҷи иқтисодиёти бозорӣ ва савдои биржавӣ шароити зарурӣ пайдо шуд. Бинобар ин фаъолияти биржавӣ низ яке аз воситаҳои амалӣ намудани ҳуқуқи конститутсионии шаҳрвандони ҶТ ба фаъолияти соҳибкорӣ буда, бояд қонунгузориҳои ин соҳаи муҳими тичорат мукамал ва оммафаҳм бошад.

Адабиёт:

1. Роде Э. Банки, биржи, валюты современного капитализма/ Пер.с нем. М., 1986.
2. Авилина И.В. ,Козыр О.М. Биржа: правовые основы организации и деятельности. М.,1991.
3. Белых В.С., Виниченко С.И. Биржевое право.- М: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА-ИНФРА. М), 2001.

⁶³ Ниг: Белых В.С., Виниченко С.И. Асари зикршуда. С.58

⁶⁴ Ниг: Биржа зарурати таъсис ва дастовардҳои он // Зери назари доктори илмҳои иқтисод, профессор С. Комилов. Душанбе, 2000. С.-3

⁶⁵ Ниг: Саъдуллоев Ҳ.- А. Ташаккули равнақи биржаҳо дар давраи гузариш ба иқтисоди бозорӣ. Душанбе, 2002.

4. Биржевая деятельность: Учебник / Под ред. А.Г.Грязновой, Р.В.Корнеевой, В.А.Галанова. М., 1995.
5. Биржа зарурати таъсис ва дастовардҳои он // Зери назари доктори илмҳои иқтисод, профессор Сирочиддин Комилов. Душанбе, 2000.
6. Саъдуллоев Ҳ.А. Ташаккулу раванқи биржаҳо дар давраи гузариш ба иқтисоди бозорӣ. Душанбе, 2002.

Боев М. Ф.

Аннотация

История возникновения и развития бирж

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

Boev M. F.

The summary

History of the origin and developments of the exchanges

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

II. Масъалаҳои ҳуқуқи байналмилалӣ

II. Вопросы международного права

Кодиркулов Х.Р.*

Содержание принципа невмешательства во внутренние дела государств в международном праве

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

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

В современном мире очень важным для международного правопорядка и мирного сосуществования является принцип невмешательства во внутренние дела государства. Это связано с тем, что принцип невмешательства является одним из устоев международного права, который призван защищать внутреннюю функцию государства, представляющий собой одним из аспектов полной и суверенной власти государства, осуществляемой им на своей территории, в пределах своих границ. Так как признание и уважение территориального верховенства и политической независимости как неотъемлемых свойств каждого государства предполагает невмешательства в ту деятельность государства, которая относится к его внутренней компетенции. Это положение находит свое правовое закрепление в норме, обязывающей участников международного сообщества, воздержаться от какого бы, то ни было вмешательства в дела, по существу входящие во внутреннюю компетенцию любого государства. При этом данный принцип можно считать и самым сложным в применении и толковании. Это обусловлено тем, что практика международных отношений последних лет дает больше примеров вмешательства одних государств во внутренние дела других государств. Главная проблема, по-видимому, заключается в том, что юридически не определено содержание самого понятия «внутренние дела». Следует подчеркнуть, что принцип невмешательства в качестве обычно-правовой нормы стала формироваться в процессе борьбы наций за свою государственность, а затем, по мере развития многосторонних процессов, обрела характер международно-правового принципа невмешательства.¹ Устав ООН, положивший начало формированию этого принципа, тем самым подтвердил существование практики невмешательства государства в дела, по существу входящие во внутреннюю компетенцию государства, хотя и ограничил круг объектов вмешательства только органом ООН. Впоследствии положение Устава ООН, касающееся содержания принципа было конкретизирована и раскрыта в Декларации о принципах международного права 1970г., Декларации о недопустимости вмешательства во внутренние дела государства, об ограждении их независимости и суверенитета 1965г., содержащей развернутое определение принципа невмешательства, знаменует новый этап в развитии этого принципа.

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

Декларация о недопустимости интервенции и вмешательства во внутренние дела государств 1982г., Хартия экономических прав и обязанностей государств 1982г., а также в Декларации об усилении эффективности принципа отказа от угрозы силой или её применения в международных отношениях 1987г., детально конкретизируется содержание указанного принципа. Данный принцип закреплён и на региональном уровне, например, Хартия Организация Африканского Союза, Уставе СНГ и т.д. США в ходе подготовки Декларации о принципах международного права не согласились с этим положением, утверждая, что принцип невмешательства это один из принципов Устава ООН. Они утверждали, что ст. 2 (7) Устава предполагает лишь невмешательства со стороны ООН и не относиться к действиям государства. Однако эти толкования Устава были решительно отвергнуты другими государствами, работающими над текстом Декларации. Согласно Декларации о принципах международного права, существо принципа невмешательства, можно изложить следующим образом: государства имеет право самостоятельно устанавливать свою политическую и экономическую систему, распоряжаться естественными ресурсами, разрабатывая их самостоятельно или концессионно, вводит тот или иной режим пребывания иностранных граждан на своей территории, вводит налоги и сборы, таможенных правил т.е. суверенно, без вмешательства извне и какого - либо давления разрешать проблемы внутренней жизни физических лиц и своей территории.²

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

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

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

Соответственно, на этой основе остановимся на некоторых понятиях являющихся ключевыми познания принципа невмешательства. Этому способствует принцип суверенного равенства, который обязывает уважать права, вытекающие из суверенитета. В связи с этим государства обязаны уважать право друг друга, определять и осуществлять по своему усмотрению отношения с другими государствами в соответствии с международным правом. Иначе говоря, государства обязаны уважать международную правосубъектность друг друга.

Содержание принципа невмешательства во внутренние дела означает запрет государствам и международным организациям вмешиваться во внутренние дела государства и народов в любых формах, военного, политического, экономического или принуждения, направленного на то, чтобы подчинить своим собственным интересам. При этом концепция невмешательства не означает, что государства, могут произвольно относить к своей внутренней компетенции любые вопросы, так как международные обязательства государств, в том числе и их обязательства по Уставу ООН, являются критерием, который позволяет правильно подходить к решению этого вопроса. К примеру, если государство осуществляет неправомерное поведение, то это создает

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

условия для реализации права на ответные меры, либо индивидуальные, либо коллективные. Иными словами, Совет Безопасности ООН констатирует, что подобные действия государства угрожают международному миру и безопасности и они перестают быть внутренним делом данного государства.

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

В тоже время под косвенным вмешательством понимаются военные, экономические и иные меры, которые осуществляются не самим государством, а лицами и организациями, находящимися под его контролем, т.е. подконтрольными другому государству. При применении военных мер далеко не просто провести черту между прямым и косвенным вмешательством. При всех условиях запрещены помощь, поощрение, финансирование или допущение вооруженной или террористической деятельности, направленной на изменение строя другого государства путем насилия, а также вмешательство во внутреннюю борьбу в другом государстве.³

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

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

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

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

В последнее время к правам человека применяется «двойной стандарт», они используются в качестве идеологического средства расшатывания, и даже разрушения государственной правовой системы, предлога для вмешательства во внутренние дела других государств, приобретают черты тоталитарной идеологии, исключаяющей какие-либо иные мотивы разумного поведения индивида, утверждающей право убивать во имя соблюдения прав человека. Ни для кого не секрет, что под давлением современных реалий международной жизни посредством собственного понимания категории «прав человека и своих приоритетов в иерархии ценностей США и западные страны тем самым нарушают внутренние правопорядки других государств. Идеология «прав человека» в их западном понимании превратилось в инструмент вмешательства и экспансии. Иначе говоря, проблемы прав человека, сегодня зачастую используются в политических целях, для давления и

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

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

Литература:

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

Кодиркулов Х.Р.

Аннотация

Содержание принципа невмешательства во внутренние дела государств

в международном праве

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

The summary

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

The article examines the normative content of non-interference in the fundamental principles of contemporary international law. In this regard, the author reveals the role and importance of this principle to strengthen the international legal order. It is noted that in the context of globalization of the state voluntarily on the basis of international agreements convey a lot of questions of the interior under international regulation

Раҷабов М. Н*

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

Ключевые слова: внешняя политика, национальный интерес,

независимость, международные организации, иностранные государства.

Keywords: foreign, policy, national interests, independence, international

organization, foreign states.

Истиқлолият ба Ҷумҳурии Тоҷикистон имконият фароҳам овард, ки ҳамчун субъекти комилҳуқуқи байналмилалӣ вобаста ба манфиатҳои миллӣ дар раванди муносибатҳои байналмилалӣ муосир ворид гардад. Зеро то истиқлол, Ҷумҳурии Тоҷикистон танҳо бо 46 кишвар робитаи тичоратию иқтисодӣ дошт ва дар давраи собиқ ИҶШС беш аз 15000 шартномаи байналмилалӣ ба имзо расида буд, ки ба кишварҳои Осиёи Марказӣ 60 шартномаи байналмилалӣ, ки 0,004%-ро ташкил меод ва аз 856 нафаре, ки дар замони Шуравӣ (солҳои 1954-1991) сафири ҷаҳуқуқула ва мухтор таъин шуда буданд, 3 нафар ба ҶШС Тоҷикистон ё 0,03% рост меомад.⁴ Воқеан маҳз бо шарофати истиқлол буд, ки Ҷумҳурии Тоҷикистон узви Созмони Милали Муттаҳид ва беш аз 40 созмонҳои байналмилалӣ универсалию минтақавӣ гашт ва чун кишвари соҳибистиқлол аз ҷониби 147 кишвари дунё эътироф гардиду бо 128 давлат робитаи дипломатӣ барқарор намуд. Имрӯз Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳамчун иштирокчии муносибатҳои байналмилалӣ муосир яққатор пешниҳодхояш дар Созмони Милали Муттаҳид оид ба эълони Соли байналмилалӣ оби тоза дар соли 2003, тасдиқи Даҳсолаи амалиёти «Об барои ҳаёт» барои солҳои 2005-2015 ва Соли байналмилалӣ ҳамкорӣ дар соҳаи об эълон гардидани соли 2013 дастгирӣ ёфт, ки бемуболиға ифодагари эътирофи мақоми байналмилалӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон мебошад. Вале чунин эътирофу иштироки ҷаҳуқуқула дар арсаи ҷаҳонӣ ба Тоҷикистон ба осонӣ муяссар нагаштааст, балки он аз толошу дуруст ба роҳ мондани сиёсати хориҷии созанда даст додааст, яъне дар раванди ташаккул ва рушди Тоҷикистон чун давлати соҳибистиқлолу мустақил сиёсати хориҷии он нақши бузург дорад.

Дар ибтидои истиқлолият вобаста ба омилҳои айнию зехнӣ қишрҳои ҷомеа ба дарки истиқлолият

⁴ Ниг.: Сарсембаев М.А. Международно-правовые отношения государств центральной Азии. –Алматы: Гылым, 1995. –С.211,225,236

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

Дар чунин марҳилаи ҳасос Ҳукумати вақти Тоҷикистон дарк накард, ки ин раҳмати Худо-истіқлолияти давлатӣ ниёз ба таъмину таҳким дорад, ки он бе таъсиси нерӯҳои мусаллаҳ ва пули миллӣ, дарки сарнавишт ва манфиатҳои миллӣ, худшиносӣ худогоҳии миллӣ, ҳисси ватандӯстӣ ватандорӣ ва бе баланд бардоштани маърифати сиёсӣ ҳуқуқии аҳолии кишвар имконпазир аст. Вале оғози истиқлолиятро Ҳукумат ва ҳалқи шарифи Тоҷикистон на майдони ватанпарастӣ дарки озодӣ, балки майдони талошҳою нигоҳдошти мансабу манзалат қарор додаанд, ки ин сарзамини бихиштосоро баъди ҳазор сол ба соҳибони асл насиб карда буд ба оташи ҷанги шаҳрвандӣ гирифтӣ шуд. Аз ин нигоҳ дар Иҷлосияи Шонздаҳуми Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон Ҳукумати нави Ҷумҳурии Тоҷикистон рӯи қарор омад, ки бо масъулият сарнавишти миллату давлатро ба ўҳда гирифт ва баҳри бартарафи хатогҳои Ҳукумати қаблӣ ба таъсиси артиши миллӣ, чори қардани пули миллӣ, ба баланд бардоштани маърифати сиёсӣ ҳуқуқии аҳоли, худшиносии худогоҳии миллӣ ватанпарастӣ ватандорӣ мардум мусоидит қард.

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

- ворид шудани Ҷумҳурии Тоҷикистон ба ҷомеаи ҷаҳонӣ;
- дар асоси баробарҳуқуқӣ ва муносибатҳои фоидаовари тарафайн бо кишварҳо барқарор қардани муносибатҳои дипломатӣ;
- аъзо шудан ба созмонҳои байналмилалӣ;
- мустақкам намудан ва инкишоф додани робитаҳои неки ҳамсоғӣ ва ҳамкорӣ ҳамҷониба бо кишварҳои ИДМ;
- бо роҳ мондани ҳамкорӣҳои судманду манфиатнок бо кишварҳои ҷаҳон, аз ҷумла бо Афғонистон, Покистон, Чин, Эрон, кишварҳои Осиёву Африко ва Аврупою Америка;
- ёфтани ҷойгоҳи муносиби худ дар ҷомеаи ҷаҳонӣ.

Асосҳои ҳуқуқии сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистонро Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон, санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣ, меъёр ва принципҳои умумиэътирофшудаи ҳуқуқи байналмилалӣ ва санадҳои ҳуқуқи байналмилалӣ эътирофнамудаи Ҷумҳурии Тоҷикистон ташкил медиҳанд.

Дар чунин марҳила бо тариқи райъпурсӣ Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон қабул гардид, ки дар он чунин самтҳои сиёсати хориҷии кишвар муқаррар қарда шудаанд: дар амал татбиқи сиёсати сулҳҷӯна (банди 1 моддаи 11); эътиром намудани соҳибхитиёрӣ ва истиқлолияти дигар кишварҳо (банди 1 моддаи 11); дар асоси меъёрҳои байналмилалӣ-ҳуқуқӣ сиёсати хориҷиро муайян намудан (банди 1 моддаи 11); манъи ташқиқоти ҷанг (банди 2 моддаи 11); вобаста ба манфиатҳои олии ҳалқи Тоҷикистон ба иттиҳодияҳо ва созмонҳои байналмилалӣ шомил гардидан (банди 3 моддаи 11); бо кишварҳои хориҷӣ робита намояд (банди 3 моддаи 11); ҳамкорӣ бо ҳамватанони берун марзӣ (банди 4 моддаи 11).

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

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

Консепсияи сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон 24 сентябри соли 2002 қабул қарда шуд, ки тибқи он самтҳои асосии сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон бо назардошти манфиатҳои миллӣ муайян қарда шуданд, ки дар айни ҳол манфиатҳои миллии Ҷумҳурии Тоҷикистонро ташкил медиҳанд:

- ҳифз ва таҳкими истиклолияти давлатӣ, тамомияти марзӣ, таъмини амнияти миллӣ, истиклолияти сиёсӣ, иқтисодӣ ва фарҳангии кишвар;
- таҳкими эътидол дар кишвар;
- фароҳам овардани шароити мусоид барои рушди устувори иқтисодӣ ва тадричан баланд бардоштани сатҳи зиндагии мардум;
- таъмини истиклолияти энергетикӣ;
- таъмини амнияти озуқаворӣ;
- аз бунбасти коммуникатсионӣ раҳой бахшидани кишвар;
- ҳимояи ҳуқуқи озодиҳо, эътибор ва манфиатҳои шахрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистон дар дохил ва хориҷи кишвар;
- амнияти экологӣ;
- бунёди ҷомеаи демократӣ дар асоси усули иқтисоди бозоргонӣ;
- ташаккули камарбанди ҳамсоияи нек дар марзҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон;
- инкишофи муносибатҳои боварӣ, дӯстӣ ва ҳамкорӣ бо тамоми кишварҳои олам дар асоси манфиатҳои мутақобила;
- тақвияти шинохти мусбати кишвар ва баланд бардоштани эътибору манзалати он;
- мусоидат ба фаъолияти созандаву қонунии ҷамъияти тоҷикон ва ҳамватанон дар кишварҳои дигар.

Концепсияи сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон моҳиятан идеологияи тамоми фаъолияти давлати Тоҷикистонро дар арсаи муносибатҳои байналмилалӣ муосир таҷассум менамояд самтҳои асосӣ, роҳи василаҳои татбиқи манфиатҳои дарозмуддати миллии Ҷумҳурии Тоҷикистонро муайян мекунад.

Воқеан имрӯз ба ҳеҷ кас пушида нест, ки дар дунё ҳеҷ кишваре бе сиёсати дурусти хориҷӣ наметавонад пеш равад ва ҳама гуна пешравӣҳо дар татбиқи сиёсати дохилӣ дар бисёр маврид дар фароҳам овардани шароити муносиб дар хориҷ аз кишвар (ва сиёсати хориҷии он) вобастагӣ дорад. Зеро имрӯз як қаттор хатарҳо ба амнияти миллӣ, минтақавӣ ва умумиҷаҳонӣ, аз қабилӣ воқеъгардии доираи низоъҳои минтақавӣ, мусаллаҳшавӣ, терроризми байналмилалӣ, ифротгароии сиёсӣ, бунёдгароӣ, ҷудохоҳӣ, қачоқи маводи муҳаддир, ҷинояткорӣ муташаккили фаромиллӣ, паҳншавии силоҳи қатли ом, фалокатҳои техногенӣ экологӣ таҳдид мекунанд, ки дар чунин вазъи мураккабу ҷаҳонишавӣ, Тоҷикистон соҳибхитӣро зарур аст, ки бо риояи тавозун байни раванди ҷаҳонишавӣ ва манфиатҳои миллӣ сиёсати хориҷиро татбиқ намояд, то кафолати боэътимоди рушди устувори муносибатҳои байналмилалӣ Тоҷикистон таъмин гардад.

Дар замони истқлолият давлати Тоҷикистон ҷӣ тадбирҳо андешид, ки вобаста ба манфиатҳои миллӣ, сиёсати хориҷии кишвар татбиқ шуда истодааст. Чунончӣ «дар даҳсоли охир ҷиҳати раҳоефтани кишвар аз бунбасти коммуникатсионӣ ва баромадан ба бандарҳои ҷаҳонӣ 23 лоиҳаи сармоягузори давлатӣ ба маблағи умумии қариб 3,2 миллиард сомонӣ амалӣ карда шудааст. Дар натиҷа 1650 километр роҳҳои мошингард таҷдиду бунёд гардида, 109 пул ва 27 километр нақб сохта шуд».⁵ Роҳ бо кишварҳои Хитой, Афғонистон ва Қирғизистон кушода шуд.

Соҳтмони роҳи оҳани Тоҷикистон – Афғонистон- Туркманистон, ки омили муҳими рушди иқтисоди Тоҷикистон ва давлатҳои минтақа хоҳад гардад, ки тибқи Ёддошти тафохум миёни Ҷумҳурии Тоҷикистон, Ҷумҳурии Исломи Афғонистон ва Ҷумҳурии Туркманистон, ки 20 март соли 2013 дар шаҳри Ашқобод ба имзо расонида шуд, тибқи он бунёди роҳи оҳан то соли 2015 ба анҷом расонида шавад.⁶ Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон дарк менамояд, ки бе таъмини истқлолияти энергетикӣ ҳалли мушкилоти иқтисодиву иҷтимоии кишвар имконнопазир аст. Аз ин нигоҳ истифодаи оқилонаи захираҳои гидроэнергетикӣ на танҳо ба манфиати Тоҷикистон, балки ба нафъи кишварҳои минтақа мебошад. Ҷӣ тавре, ки Раиси Созмони амният ва ҳамкорӣ дар Аврупо (САҲА) оид ба масъалаҳои экологӣ ва муҳити зист дар Осиеи Марказӣ Струан Стивенсон изҳорот дода буд, ки «ба бунёди неругоҳи Роғун кишварҳои Осиеи Марказӣ муҳолифат накунанд, зеро мавриди

⁵ Ниг.: Паёми Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 26 апрели соли 2013

⁶ Ниг.: Рӯзномаи «Самак», №13 (73) 27 март соли 2013. Саҳ.2.

истифода қарор гирифтани он метавонад тамоми минтақаро бо неруи барқии арзон таъмин созад. Бунёди неругоҳи «Роғун» барои Ҷумҳурии Узбекистон ягон хатари экологӣ нахоҳад дошт ва баръакс фаъолияти неругоҳ муҳолифатҳоро оид ба тақсими одилона дар Осиёи Марказӣ ... ҳал мекунад».⁷ Дар солҳои охир Ҷумҳурии Тоҷикистон «бо ҷалби сармояи дохиливу хориҷӣ лоиҳаҳои ҳаётан муҳими энергетикӣ, ба монанди нерӯгоҳи барқи обии Сангтуда-1, хатҳои интиқоли барқи «Ҷануб-Шимол» ва «Лолазор-Хатлон», хатти интиқоли барқи байни Тоҷикистону Афғонистон, корҳои барқарорсозии неругоҳи Роғун, таҷдиду навсозии иншооти амалкунандаи энергетикаи Норақ, Қайроққум, Сарбанд, Помир ва Варзоб амалӣ гардида истодаанд. Ҳамзамон бо ин, якҷо бо шарикони рушд, аз ҷумла бо Бонки Умумичаҳонӣ корҳои тадқиқотии лоиҳаи нерӯгоҳи Роғун, инчунин таҳияи лоиҳаи хатти интиқоли барқи байналмилалӣ «CASA-1000» идома доранд».⁸

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

Фароҳам овардани шароити мусоид барои ҷалби сармоягузории хориҷӣ ба иқтисоди кишвар яке аз манфиатҳои миллӣ, ки чун меҳвари асосии сиёсати хориҷӣ мебошад, ки он дар робитаи неки кишвар бо созмонҳои байналмиллатию давлатҳои хориҷӣ ифода мегардад. Чунончӣ, дар соли 2006 Тоҷикистон якҷо бо ташкилотҳои байналмилалӣ молиявӣ 33 лоиҳаи муштараки сармоягузорӣ ба маблағи 409 миллион сомонӣ амалӣ шуда бошад, ҳоло 60 лоиҳаи сармоягузории давлатӣ ба маблағи 10 миллиард сомонӣ амалӣ гардида истодааст. Ҳамин тариқ, дар давоми солҳои 2006-2012 сармоягузории хориҷӣ ба иқтисодиёти кишвар беш 20 миллиард сомониро ташкил додааст».⁹

Имрӯз яке аз омилҳои, ки амнияти миллӣ, минтақавӣ ва умумичаҳонӣ хатар эҷод менамояд, маводи муҳаддир мебошад. Зеро тибқи «маълумоти Раёсати Созмони Милали Муттаҳид дар бахши маводи муҳаддир ва ҷинояткорӣ гардиши маводи муҳаддир дар ҷаҳон аз 500-600 миллиард доллари ШМА зиёд аст ... баъди хариду фурӯши нафту аслиҳа дар ҷаҳон сеюмин фаъолияти даромадноктарин ба ҳисоб меравад. Тавре, ки сарвари Хадамоти федералии ФР дар бахши назорати гардиши маводи муҳаддир В.Иванов қайд менамояд, ки истеҳсоли ҳероин дар Афғонистон баъди оғози амалиёт (декабри соли 2001) дар ин кишвар то ба имрӯз 40 маротиба афзоиш ёфтааст... ва истеҳсоли фурӯши маводи муҳаддир дар Афғонистон беш аз 100 миллиард доллари ШМА-ро ташкил медиҳад».¹⁰ Тибқи «иттилои Созмони Милали Муттаҳид 50% маводи муҳаддири Афғонистон ба воситаи Покистон ва Эрон интиқол дода шуда, 50% дигари он аз тариқи Узбекистон (17,1%), Қазоқистон (12,7%) ва аз тариқи хоки Тоҷикистон (танҳо 13,6%) ба кишварҳои минтақа, Руссия ва ғайра расонида мешавад».¹¹ Воситаҳои ахбори оммаи кишварҳои хориҷӣ бештар аз ҳама муҳочирони меҳнатии Ҷумҳурии Тоҷикистон бо интиқоли маводи муҳаддир муттаҳам менамояд. Ҳоло он ки Хадамоти муҳочирати Руссия гузариш дода буд, ки соли 2010 дар Федератсияи Руссия 220000 ҷинояти вобаста ба маводи муҳаддир ба қайд гирифта шудааст, ки барои содир кардан 112 ҳазор нафар дастгир шудаанд. Аз ин миқдор ҳамагӣ 0,4% онҳо шаҳрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистон мебошанд. Ва табиист, ки ин наметавонад амалан ба инкишофи вазъи нашъамандӣ дар Федератсияи Руссия таъсир расонад.¹² Директории Агенти назорати маводи нашъоварӣ назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон Назаров Р. зикр кард, ки «дар зарфи 10 соли охири шумораи шаҳрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистон дар Руссия боздоштгардида 75% коҳиш ёфтааст».¹³ Воқеан муҳочирони меҳнатии тоҷик дар хориҷи кишвар вобаста бо як қаттор омилҳои дорои проблемаҳои ҳифзи иқтисодӣ (таъмини нафақа ва суғуртаи иқтисодии муҳочирони корӣ), надоштани дониши касбӣ ва ҳуқуқӣ, таъмини ҳифзи саломатӣ, ба таҳсил фаро гирифтани фарзандони муҳочирони меҳнатӣ дар дохил ва хориҷи кишвар ва ғайра мебошад, ки чунин ҳолат бевосита ба мақоми ҳуқуқии онҳо таъсири манфӣ мерасонад. Вале муҳочирони меҳнатии тоҷик дар рушди иқтисоди миллӣ ва кишвари Руссия нақш доранд. Чунончӣ тибқи иттилои Бонки ҷаҳонӣ соли 2011 маблағи аз

⁷ Ниг.: Рӯзномаи «Имрӯз News» №31 (31) 13 октябри соли 2010.-Саҳ.2

⁸ Ниг.: Паёми Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 26 апрели соли 2013

⁹ Ниг.: Паёми Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 26 апрели соли 2013

¹⁰ Ниг.: Рӯзномаи «Дунё», №19 (476) 7-13 майи соли 2013.-Саҳ.9

¹¹ Ниг.: Назаров Т., Абдунабӣ Сатторзода. Дипломатияи муосири тоҷик. Душанбе: Ирфон, 2006.-Саҳ.150

¹² Ниг.:Рӯзномаи «Нигоҳ», №21 (244), 10 августи соли 2011. -Саҳ.10

¹³ Ниг.:Рӯзномаи «Нигоҳ», №21 (244), 10 августи соли 2011.-Саҳ.10

хисоби муҳочирон бо Ҷумҳурии Тоҷикистон воридгашта 47 даромади ММД-ро ташкил дод.¹⁴

Муҳочирони меҳнатӣ соли 2012 ба Ҷумҳурии Тоҷикистон беш аз 3,8 миллиард доллари ШМА ворид кардаанд.¹⁵ Сардори Хадамоти федералии муҳочирати Руссия Константин Ромодановский иттило пешниҳод кард, ки «ҳар як муҳочирӣ меҳнатӣ ба ҳар як рубл ба ватан мефиристодааш 6 рубл ба иқтисодиёти Руссия Ҷумҳурии Тоҷикистон меорад».¹⁶

Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон баҳри бартарфи проблемаҳои муҳочирони меҳнатӣ дар хориҷ пайваста талош дорад, ки эътибору манфиатҳо ва ҳуқуқи озодиҳои онҳоро ҳимоя намояд ва ба фароҳам овардани шароити мусоид тадбирҳо андешад. Таъсиси мақомоти алоҳида –Хадамоти муҳочирати назди Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон, ташкили хатсайрҳо ва баланд бардоштани сатҳи сифати хизматрасонии ширкатҳои авиатсионии ватаниву хориҷӣ, мусоидат ба интиқоли маблағҳо, воҳурии пайвастагии Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон бо муҳочирони меҳнатӣ ва дар руҳияи ватандӯстиву ватандорӣ ҳидоят кардани онҳо, ба имзо расидани Созишномаи байни Ҷумҳурии Тоҷикистон ва Федератсияи Руссия дар бораи тартиби будубоши шаҳрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистон дар қаламрави Федератсияи Руссия, ки ин санади байналмилалӣ-ҳуқуқӣ шаҳрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистонро, ки муваққатан дар қаламрави Руссия қарор доранд аз ӯҳдадорӣ бақайдгузорӣ дар макони будубош дар мақомоти салоҳиятдори Руссия ба муддати понздаҳ рӯз озод менамояд, яъне аз санаи воридшавии шаҳрванди Ҷумҳурии Тоҷикистон ба қаламрави Федератсияи Руссия аз рӯи варақаи тасдиқшудаи муҳочиратӣ бо нишони гузоштаи мақомоти сарҳадӣ ҳангоми воридшавӣ ба қаламрави Руссия ҳисоб карда мешавад ва дар ҳолати аз понздаҳ рӯз зиёд будубош намудани шаҳрванди Ҷумҳурии Тоҷикистон дар қаламрави Федератсияи Руссия, шаҳрванди Ҷумҳурии Тоҷикистон ӯҳдадор аст, ки дар мақомоти салоҳиятдори маҳалли будубоши худ дар Федератсияи Руссия мутобиқи қонунгузори он аз қайд гузарад ва ғайра тадбирҳои анҷомдодаи Ҳукумати Тоҷикистон аст.

Яке аз мушкилотҳои, ки то кунун дар сиёсати хориҷи кишвар раҳна эҷод мекунад ин муқаррар нагаштани ҳати марз байни Ҷумҳурии Тоҷикистон ва кишварҳои ҳамсоя мебошад. Вазири қарорҳои хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон Ҷамроҳон Зарифӣ гузориш дод, ки «то кунун мушкилоти таъйини ҳатҳои марз миёни Тоҷикистону Узбекистон 80 дарсад ҳал шудааст, ки Ҷумҳурии Тоҷикистон бо Узбекистон ҳудуди 1400 км марзи муштарақ дорад, ки он дар шимол дар ноҳияи Ашту Конибодом ва Спитамен баҳснок ва дар ҷануб ноҳияи Турсунзода ва Шаҳритус баҳснок аст. Ҷумҳурии Тоҷикистон бо Қирғизистон 940 километр марз дорад ва 50 фоизи он ҳалли ҳешро ёфт танҳо баҳс атрофии 471 километр дар вилояти Суғди Ҷумҳурии Тоҷикистон ва вилояти Ботқанди Қирғизистон ҷой дорад».¹⁷

Муқаррар кардани ҳатти марзи Ҷумҳурии Тоҷикистон бо Ҷумҳурии Халқии Хитой анҷом ёфтаасту бо Ҷумҳурии Ислонии Афғонистон оғоз нагардидааст. Дар ин раванд давлати Тоҷикистонро зарур аст тадбирҳо андешад то муқаррар кардани ҳатти марз ва ҳалли мушкилотҳо анҷом пазирад.

Дар сиёсати хориҷии давлати Тоҷикистон вобаста ба манфиатҳои миллию минтақа ва ҷаҳонӣ ҳеч гоҳ ва ҳеч вақт аз гуфтани сухани ҳақ ва пуштибонӣ аз он, стандарти дучониба истифода нашудааст. Ҷунонҷӣ, давлати Тоҷикистон ба ҳалли ҳамачонибаи бӯҳрони сиёсии Афғонистон ҷонибдорӣ мекунад ва чунин мешуморад, ки ҳаққи муайян кардани ояндаи Афғонистон комилан ба ҳуди мардуми кишвар тааллуқ дорад. Назари давлати Тоҷикистон нисбат ба истеҳсоли силоҳи атомӣ на танҳо ба Эрон, Осиёи Марказӣ, дар ҷаҳон манфӣ аст. Ҷунонҷӣ, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон Эмомалӣ Раҳмон зикр менамояд, ки «мо ба истеҳсоли аслиҳаи ядроӣ дар тамоми мамлакатҳои ҷаҳон, аз ҷумла Эрон зид мебошем, вале дар баробари ин, ҳуқуқи Эронро ба истифодаи энергияи атомӣ, бо мақсадҳои осоишта пуштибонӣ мекунем».¹⁸

Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон Эмомалӣ Раҳмон аз минбари Созмони Милали Муттаҳид ва дигар созмонҳои конференсияҳои байналмилалӣ борҳо иброз дошт, ки «терроризм» дин, мазҳаб ва миллат надорад ва ба ислом пайваст намудани терроризм на мантиқ ва воқеият дорад. Ин ҳақиқати бебаҳс нахустин бор дар чунин

¹⁴ Ниг.: Рӯзномаи «Ҷумҳурият» №94 (22231) 13 июли соли 2013.-Саҳ.2

¹⁵ Ниг.: Рӯзномаи «Нигоҳ» №46 (322) 6 феввали соли 2013.-Саҳ.3

¹⁶ Ниг.: Рӯзномаи «Нигоҳ», №2 (225) 30 марти соли 2011. –Саҳ.7

¹⁷ Рӯзномаи «Миллат» №04 (386) 23 январӣ соли 2013.-Саҳ.6

¹⁸ Ниг.: Рӯзномаи «Тоҷикистон» №31 (865) 5 августи соли 2010.- Саҳ.5

сатҳи баланд ба таваҷҷӯҳи тароҳони сиёсати ҷаҳонӣ ва мардуме, ки ҳама шикасту боҳти хешро дар ислом миданд расонида шуд. Барои ин иттилоии нашрияи Шветсарии «Tagesanzeiger»-ро пешниҳод менамоем, ки дар он омадааст: «дар давоми соли 2010 дар Аврупо 249 амалиёти террористии гуногунмикҷс ба қайд гирифта шудааст, ки аз инҳо танҳо сетояш кори дасти мусулмонон мебошад».¹⁹

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

Дар сатҳи баланди сиёсату фарҳангӣ қашн гирифтани 1310-солагии поягузори мазҳаби ҳанафӣ Имоми Аъзам афкори динии ҷомеаи суннатии моро вусъат ва нуфузи Тоҷикистонро дар ҷаҳони ислом тақвият бахшид».²⁰

Ҳадафҳои сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз дурнамоии дарозмуддат ва кӯтоҳ иборат мебошад. Ҳадафҳои асосии сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар дурнамоии дарозмуддат иборат аст аз мақсади ҳифзи манфиатҳои олии кишвар, фароҳам овардани шароити муносиби берунӣ барои рушди устувори гуногунаи мамлакат, иштироки минбаъдаи Тоҷикистон ба ҳайси давлати соҳибистиқлолу соҳибихтиёр, дарёфти ризоият ва манфиатҳои мутақобила бо кишварҳои хориҷӣ ва созмонҳои байналмилалӣ дар ҷараёни ҳалли вазифаҳои сиёсати хориҷии давлатро муайян мекунад.

Ҳадафҳои сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар дурнамоии кӯтоҳмуддат барои таъмин ва тақвияти ҷои муносиби кишвари Тоҷикистон дар ҷомеаи ҷаҳонӣ, бунёди иқтисоди бозоргонии босамаре, ки ба ҳалли масъалаҳои иҷтимоӣ, ташаккули сохторҳои ҷомеаи шаҳрвандӣ, таъмини амнияти миллӣ, суръат бахшидан ба равандҳои ҳамоишӣ дар минтақа ва ҷаҳон, ташаккули низоми муносибатҳои шарикӣ ва иттифоқӣ, ки ба тақмили шаклҳо ва усули ҳамкории Тоҷикистон дар ҷомеаи ҷаҳонӣ мусоидат менамоянд, нигаронида шудааст.²¹

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

Якум, ҳифз кардан ва таҳким бахшидани давлатдорӣ миллӣ. Дуюм ҳамаҷониба густариш бахшидани худшиносӣ худогоҳии миллӣ, ҳисси ватандӯстӣ ватандорӣ мардум ва баланд бардоштани маърифати сиёсату ҳуқуқии аҳолии кишвар, баҳусус наврасону ҷавонон. Сеюм, дар атрофии ғояи «Тоҷикистони озоду соҳибистиқлол – Ватани маҳбуби ҳамаи мо» муттаҳид намудани тамоми гурӯҳҳо ва қишрҳои ҷомеаи кишвар. Зеро имрӯз ба ҳеҷ қасс пушида нест, ки муттаҳид нагаштани манфиатҳои гурӯҳӣ, ҳизбӣ ва маҳаллӣ оқибат кишварҳои Либия, Миср ва Сурияро ба шикаст ва бӯҳрони сиёсӣ оварда расонид. Чорум ҳамчун дастоварди нодиртарини мардуми Тоҷикистон бештар густариш додани фарҳанги сулҳ ва решадор сохтани ваҳдату ризоияти миллӣ.

Воқеан ҳалқи тоҷик сулҳу ҳамдигарфаҳмиро бо баҳои ҷони беш аз саду панҷоҳ ҳазорқурбонӣни ҷанги

¹⁹ Ниг.: Рӯзномаи «Дунё», №31 (384) 4 августи соли 2011.-Саҳ.11

²⁰ Ниг.: Паёми Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 26 апрели соли 2013

²¹ Ниг.: Назаров Талбақ, Абдунабӣ Сатторзода. Асарӣ номбаршуда.-Саҳ.69.

тахмиллии шаҳрвандӣ ва талошу заҳматҳои сангин ба даст оварда ва имрӯз шукргузор аз оромию суботи сиёсии ҷомеа менамояд, ки озодона қору зиндагӣ дорад. Панҷум фароҳам овардани шароит барои рушди маънавию ақлонӣ, таҳсилу қор ба ҷавонон ва ҳалли проблемаҳои онҳо ва ҳамроҳангсози фаъолияти тамоми сохтору мақомоти давлатӣ дар ин бахш мебошад.

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

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

Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон самтҳои асосии сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистонро (банди 1. Моддаи 69 Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон) муайян мекунад ва ба татбиқи он роҳбарӣ мекунад (банди 18 моддаи 69 Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон). Вазорати қорҳои хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон вазифадор аст дар таҳияи стратегияи умумии сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон ва пешкаш намудани пешниҳодҳои мувофиқ ба Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ва амалӣ намудани самтҳои сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон баҳри баланд гардидани нуфузу обрӯи байналмилалӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон мусоидат кунад. Вазифаҳои асосии сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон татбиқи манфиатҳои миллӣ мебошад, ки асоси бунёди онро принсипи риояи меъёрҳои ҳуқуқи байналмилалӣ ташкил медиҳад. Дар марҳилаҳои кунунӣ «вазифаи муҳимтарини сиёсати хориҷӣ эҷоди қамарбанди эътимоду амният дар тамоми тулии сарҳади кишвар аз тариқи рушд ва таҳикими муносибатҳои неки ҳамсоғӣ бо ҳамаи мамлакатҳои ҳамҷавор мебошад. Бо ин мақсад Ҷумҳурии Тоҷикистон дар муносибатҳои байнидавлатӣ бо кишварҳои ҳаммарз ва минтақа сиёсати дӯстӣ, ҳамсоғии нек, адами мудохила ба қорҳои дохилии якдигарро пеш мебарад ва дар ҳалли масоили баҳснок, аз ҷумла масъалаҳои сарҳадӣ ва обу энергетика, ба воситаҳои осоиштаи ҳалли онҳо, яъне музокироту гуфтушунидҳо, афзалиятҳои қомил медиҳад. Мо минбаъд низ ҷиҳати танзими авзои низоъбарангез ибтикороти сулҳхоҳона нишон дода, дар ҳаллу қасли осоиштаи онҳо иштирок хоҳем қард».²²

Сиёсати дарёфти сулҳ ва ошти миллӣ дар таърихи давлатдорӣ навини Тоҷикистон ба яке аз қорҳои асосии сиёсати хориҷӣ кишвар табдил ёфт, ки бемуҳобот дастоварди бузурги дипломатияи муосири тоҷик ба ҳисоб меравад, ки собиқ дабири қуллии Созмони Милали Муттаҳид Кофе Аннан таҷрибаи сулҳи тоҷиконро намунаи ибрат дар ҳалли муноқишаи дохилӣ барои оламиён доништа буд. Қорни дигари сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистонро дипломатияи иқтисодӣ ташкил медиҳад, ки он дар ҳамқорҳои иқтисодии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар соҳаи гидроэнергетика, саноати кӯҳӣ ва қорқарди он, қалби сармоёгузори хориҷӣ, пайваستاи бо созмонҳои байналмилалӣ минтақавию ҷаҳонии иқтисодию молиявӣ, аз ҷумла Созмони умумиҷаҳонии савдо (2 март соли 2013) ифода мегардад. Қорни сеюми сиёсати хориҷии кишварро қойгоҳи маҳсус доштан дар сиёсати хориҷӣ Ҷумҳурии Исломии Афғонистон тулии истиқлолияти давлатӣ ташкил медиҳад. Зеро барқарор гардидани оромӣ, амният, суботи сиёсӣ ва сулҳу пойдор дар Афғонистон ҷавобгӯи манфиатҳои миллии Тоҷикистон мебошад. Қорни дигари сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон дипломатияи об ташкил медиҳад ва пазируфтани як қатор ташаббусҳои кишвар дар сатҳи Созмони Милали Муттаҳид ва баргузори конференсияю қорабиниҳои сатҳи байналмилалӣ дар қаламравӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон ва берун аз он қувоҳ дар ин самт пешбурди сиёсати созандаву ҷавобгӯ ба талаботи манфиатҳои миллию минтақа ва ҷаҳон мебошад, ки баҳри барқарафи ҳамагуна муқолифоту нофаҳмиҳои сунъӣ ва беҳтар қардани ҳамқорҳои дар ин самт мебошад.

Ҳамин тариқ, сиёсати хориҷии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар замони муосир ҳамчун сиёсати муваффақи кишвари мустақил пазируфта шудааст, зеро он бо дарқи вазӣ байналмилалӣ ва ҷавобгӯ ба талаботи манфиатҳои миллию минтақа ва ҷаҳонӣ татбиқ қарда мешавад.

²² Ниг.: Эмомалӣ Раҳмон. Вазорати қорҳои хориҷии Тоҷикистон зодаи истиқлолият аст // Рӯномаи «Ҷумҳурият», №37-38 (22174-175) 19 март соли 2013. – Саҳ.2.

Аннотация

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

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

Rajabov M.N.

THE SUMMARY

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

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

Камолов Ш. Х

**Мутобиқати санадҳои байналмилалӣ ба Конститусияи
Ҷумҳурии Тоҷикистон**

Ключевые слова: Конституция, международно-правовые акты, ратификация, права человека
Keywords: Constitution, international legal acts, ratified, human rights

Мувофиқи муқаррароти қисми 3-ум моддаи 10-уми Конститусияи Ҷумҳурии Тоҷикистон санадҳои байналмилалӣ, ки Тоҷикистон онҳоро эътироф кардааст, қисми таркибии низоми ҳуқуқии ҷумҳуриро ташкил медиҳанд. Агар қонунҳои ҷумҳурӣ ба санадҳои байналмилалӣ эътирофшуда мутобиқат накунад, меъёрҳои санадҳои байналмилалӣ амал мекунад. Қонунҳо ва санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ, ки Тоҷикистон эътироф кардааст пас аз интишори расмӣ амал мекунад. Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи санадҳои меъери ҳуқуқӣ» низоии санадҳои меъери ҳуқуқии ҷумҳурии Тоҷикистонро муқаррар карда, санадҳои байналмилалӣ, ки Тоҷикистон эътироф кардааст пас аз Конституция ва қонунҳо, ки бо роҳи райъпурсии умумихалқӣ қабул карда шудаанд дар ҷойи сеюм мегузорад. Мутобиқи моддаи 8 –уми Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи санадҳои меъери ҳуқуқӣ» санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ эътирофнамудаи Ҷумҳурии Тоҷикистон пас аз интишори расмӣ мавриди амал қарор мегиранд ва амали бевосита доранд. Тартиби эътирофи санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ дар ҳуди ин санадҳо ё қонун муқаррар мегардад. Тартиби бастан, тасдиқ, иҷро, бэътибор доништан, қатъ, бекор кардан ва боздоштани амали санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ Ҷумҳурии Тоҷикистонро қонун танзим менамояд. Дар як вақт тартиби қабул, иҷро намудан, бэътибор доништан, қатъ кардан, бекор намудан ва боздоштани амали санадҳои

ҳуқуқии байналмилалии эътирофнамудаи Тоҷикистонро қонуни мазкур ба танзим намендарад. Инчунин моддаи 7-уми қонуни мазкур санадҳои ҳуқуқии байналмилалии эътирофнамудаи Тоҷикистонро ба низоми санадҳои меъёри ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон мансуб менамояд. Аммо дар намудҳои санадҳои меъёри ҳуқуқӣ, ки боби дуюми қонуни мазкур бахшида шудааст санадҳои ҳуқуқии байналмилалии эътирофнамудаи Ҷумҳурии Тоҷикистон, ҳамчун санади меъёри ҳуқуқи тавсир ва нишон дода нашудааст. Гузашта аз ин мафҳуми мукаммалӣ санадҳои ҳуқуқии байналмилалӣ дар қонунгузорӣ дида намешавад. Конститутсия чун қонуни асосии давлат дар баробари муайян кардани муносибатҳои дохили давлат инчунин раванди танзими санадҳоро низ муқаррар кардааст. Ҷумҳурии Тоҷикистон қисми ҷудонашавандаи ҷомеаи ҷаҳони буда барои амали гардонидани ўҳдадорихои байналмилалии муваззаф мебошад. Ҷумҳурии Тоҷикистон узви созишномаҳои бисёртарафаи байналмилалие мебошад, ки дар сатҳи СММ, ИДМ ва дигар ташкилотҳои байналмилалии ба имзо расидаанд. Тасдиқи санадҳои байналмилалии дар Ҷумҳурии Тоҷикистон ба салоҳияти Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон мансуб аст. Тибқи дастури Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон Маҷлиси намояндагон шартномаҳои байналмилалиро бо пешниҳоди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон тасдиқ ва бекор мекунад. Лоихаи қарори Маҷлиси намояндагонро дар бораи тасдиқ ва бекор кардани шартномаҳои байналмилалии Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Маҷлиси намояндагон Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон бо нусхаи тасдиқшудаи матни расмӣ ин шартномаҳо пешниҳод мекунад. Кумитаи масъул аз рӯи ҷамъбасти муҳокима бо назардошти пешниҳодҳои расида дар бораи тасдиқ ё бекор кардани шартномаи байналмилалӣ хулоса ва лоихаи қарорро пешниҳод менамояд. Хулоса аз рӯи шартномаи байналмилалие, ки барои тасдиқ ё бекор кардан пешниҳод гардидааст, бо тарафдорӣ аксарияти шумораи умумии аъзоёни кумитаи масъул қабул карда мешавад. Маҷлиси намояндагон қарори тасдиқ ё бекор кардани шартномаи байналмилалиро бо тарафдорӣ аксарияти шумораи умумии вакилони Маҷлиси намояндагон қабул мекунад. Агар лоихаи қарор дар бораи тасдиқ ё бекор кардани шартномаи байналмилалӣ миқдори зарурии овози вакилони Маҷлиси намояндагонро нагирад, он тасдиқнашуда ва бекорнагардида ҳисобида мешавад. Аммо дар хусуси мутобиқатии санадҳои эътирофшудаи байналмилалии ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи санадҳои меъёри ҳуқуқӣ» чизе гуфта нашудааст. Гузашта аз ин ҳуди Конститутсия низ дар ин масъала ягон меъёре муқаррар накардааст. Инчунин Конститутсия ва Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи санадҳои меъёри ҳуқуқӣ» бартарии санадҳои эътирофшудаи байналмилалиро, яъне агар қонунҳои ҷумҳурӣ ба санадҳои байналмилалии эътироф шуда мутобиқат накунанд меъёрҳои санадҳои байналмилалии амал мекунанд асоснок накардаанд. Бояд таъкид кард, ки ягон санади меъёрӣ ҳуқуқӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон мутобиқатии санадҳои байналмилалиро ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ва баръакс, мутобиқатии Конститутсияро ба санадҳои эътирофшудаи байналмилалии Ҷумҳурии Тоҷикистон муқаррар накардааст. Агар санадҳои эътирофшудаи байналмилалии ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон мутобиқат накунад чӣ бардошти ҳуқуқи метавон кард ? Ин саволест, ки посух пайдо кардани он аз санадҳои ҳуқуқӣ ва қонунгузори Ҷумҳурии Тоҷикистон мушкили аст. Дар ин масъала танҳо қонуни конситутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи суди конситутсионӣ» баъзе меъёрҳоро муайян кардааст. Чунончӣ мувофиқи қисми сеюми моддаи 14-уми қонуни мазкур Суди конситутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон парвандаҳоро оид ба конситутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон мутобиқат доштани қонунҳо, санадҳои ҳуқуқӣ яқояи Маҷлиси милли ва Маҷлиси намояндагон, Маҷлиси милли,

Маҷлиси намояндагон, Президент, Ҳукумат, Суди Олӣ, Суди Олии иқтисодӣ ва дигар мақомоти давлатию ҷамъиятӣ, шартномаҳои байналмилалӣ эътибори қонун пайдонакардаи Тоҷикистон барраси мекунад. Аз тарафи Суди конститусионӣ ғайриконститусионӣ донишмандони шартномаҳои байналмилалӣ эътибори қонун пайдонакардаи Ҷумҳурии Тоҷикистон онро ифода мекунад, ки ин шартномаҳо ё баъзе нуқтаҳои онҳо барои Ҷумҳурии Тоҷикистон эътибор надоранд. Дар инҷо низ дар хусуси шартномаҳои байналмилалӣ эътибори қонун пайдонакардаи Ҷумҳурии Тоҷикистон гуфта мешавад. Вале дар хусуси санадҳои эътирофшудаи байналмилалӣ, ки ба конституция мутобиқат надошта бошанд чизе гуфта нашудааст. Ҷумҳурии Тоҷикистон санадҳои гуногуни байналмилалиро эътироф кардааст, ки онҳо қисми таркибии низоми ҳуқуқии ҷумҳуриро ташкил медиҳанд.

Камолов Ш. Х.

Аннотация

Соответствие международных актов Конституции Республики

Таджикистан

Под влиянием международного права происходят важные изменения во внутреннем праве. Принимаются законы, призванные обеспечить реализацию международных принципов и норм. Все большее число конституций, в том, числе и Конституция РТ, содержат положения, посвященные международному праву и призванные обеспечить его реализацию. На основании научного анализа автором затрагиваются наиболее проблемные вопросы в данной сфере и высказывается своя точка зрения относительно их решения.

Kamolov Sh. H.

The summary

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

Tajikistan

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

Саидов И.И*.

Баъзе масъалаҳои мувофиқнонии қонунгузори миллӣ бо талаботи моддаи 9 Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ (ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ)

Ключевые слова: Имплементация, Международный Пакта о гражданских и политических правах, права на

* Ассистенти кафедраи ҳуқуқи инсон ва ҳуқуқшиносии муқоисавӣ факултети ҳуқуқшиносии ДМТ

свободу и личные неприкосновенности, арест, гарантировать.

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

Дахлнопазирии шахсӣ аз ҷумлаи категорияҳои маъмултариини илми ҳуқуқшиносӣ ба шумор меравад. Таҳлили мафҳум ва мундариҷаи он аз лиҳози илми муосири ҳуқуқи инсон аҳамияти муҳими назариявӣ дорад²³. Ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ яке аз ҳуқуқҳои шахсӣ ва табиии инсон ба ҳисоб рафта, ба насли якуми ҳуқуқҳои инсон марбут доништа мешавад. Дахлнопазирии шахсият чунин маъно дорад, ки ба ғайрияти шахс дар ҳаёти хусусӣ касе ҳуқуқи даҳлат карданро надорад, яъне ҳам аз ҷиҳати ҷисмонӣ ва ҳам аз ҷиҳати рӯҳӣ шахс бояд зиндагии озод дошта бошад²⁴. Дахлнопазирии шахсӣ имконнопазир будани даҳлати берунаро ба ҳаёти инфиродии шахс ифода менамояд²⁵. Муҳаққиқи барҷастаи соҳаи ҳуқуқи инсон Ф.М.Рудинский се навъи дахлнопазирро ҷудо менамояд: дахлнопазирии ҷисмонӣ, маънавӣ ва рӯҳӣ. Аз нигоҳи вай дахлнопазирии ҷисмониро дахлнопазирии ҳаёт, саломатӣ ва тамомияти ҷисмонӣ ташкил менамоянд. Дахлнопазирии маънавӣ бошад, дахлнопазир будани қадр, номус ва мартабаи қориро фаро мегирад. Дахлнопазирии рӯҳӣ озодии баёни иродаро дар назар дорад, ки аз он мувофиқан озодии вичдон, эътиқод, суҳан ва ғайра бар меоянд²⁶.

Ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ дар сандаҳои баналхалқӣ - Эълумияи умумии ҳуқуқи башар²⁷ (мод. 3 ва 9) Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ²⁸ (мод. 9) мустаҳкам шуданд.

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

Муаллиф тасмим гирифтааст, дар доири ин мақола баъзе масъалаҳои ҷузъии мувофиқунонии қонунгузори миллиро бо талаботи мод. 9 Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ (ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ) таҳлил намояд.

Мувофиқи бан. 1 мод. 9 ПБҲШС «Ҳар як инсон ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ ҳақ дорад. Ҳеч кас наметавонад худсарона ба ҳабс гирифта шавад ё дар ҳабс нигоҳ дошта шавад. Ҳеч кас набояд аз озодӣ, ғайр аз асосҳо ва мутобиқи расмиёте, ки тавассути қонун муқаррар карда шудаанд, маҳрум карда шавад»²⁹. Дар ин модда ду ҳуқуқ - ҳуқуқ ба озодӣ ва ҳуқуқ ба дахлнопазирии шахсӣ муқаррар шудааст.

Ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ дар қонунгузори ҚТ мустаҳкам шудаанд. Чунончӣ дар қ. 2 мод. 18 Конституцияи ҚТ дарҷ гардидааст, ки «Дахлнопазирии шахсро давлат қафолат медиҳад»³⁰. Давлат на танҳо ҳуқуқи мазкурро эътироф ва риоя менамояд, балки ҳифзи онро низ қафолат медиҳад.

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

Асосҳои қонунии дастгиркунӣ ва тарзҳои маҳдуд намудани озодӣ дар Кодекси муҳофизатии ҷиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон³¹ ва Кодекси ҳуқуқвайронкунии маъмурии ҚТ пешбинӣ гардидаанд.

Дар мод. 10 КМЧ ҚТ пешбинӣ гардидааст, ки «Эҳтироми шаъну шарафи шахс вазифаи шахсони мансабдор ва мақомотест, ки пешбурди парвандаи ҷиноятиро анҷом медиҳанд. Ҳеч яке аз иштирокчиёни муҳофизатии

²³ Диноршоев А.М., Сафаров Б.А., Сафаров Д.С. Ҳуқуқи инсон. Китоби дарсӣ. Душанбе-2010 саҳ.60

²⁴ Тафсири илмию оммавии Конституцияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон, Душанбе, Шарқи озод, 2009.- с.103

²⁵ Диноршоев А.М., Сафаров Б.А., Сафаров Д.С. Ҳуқуқи инсон. Китоби дарсӣ. Душанбе-2010 саҳ.60

²⁶ Дар ин бора муфассал ниг. Рудинский, Ф. Право неприкосновенности личности. // Право и жизнь. № 67. 2000г. Варианты электронӣ. Ниг ба сайти: www.law-n-life.ru

²⁷ минбаъд ЭУҲБ

²⁸ минбаъд ПБҲШС

²⁹ Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ аз соли 1966.

³⁰ Конституцияи ҚТ аз соли 1994. Қисми 2 моддаи 18

³¹ минбаъд КМЧ ҚТ

чиноятӣ наметавонад таҳти зӯроварӣ, шиканча ва дигар муносибати бераҳмона ё пасткунандаи шаъну шарафи инсонӣ қарор гирад». Аз мазмуни ин меъёр бармеояд, ки яке аз вазифаҳои асосии шахсони мансабдор ва мақомоте, ки ба пешбурди парвандаи чиноятӣ қору фаъолият доранд, ин эҳтироми шаъну шарафи шахси дастгиршуда ё дар ҳабс нигоҳ дошта шуда мебошад ва онҳо ӯҳдароранд, ки нисбати ҳеч як иштирокчии муурофияи чиноятӣ зӯроварӣ, шиканча ва дигар муносибати бераҳмона ё пасткунандаи шаъну шарафи инсониро истифода наkunанд. Моддаи зикр шуда яке аз асосҳои ҳифзи ҳуқуқ ба дахлнопазирии шахсӣ ба ҳисоб меравад.

Ҳуқуқ ба дахлнопазирии шахсӣ дар КМЧ ҚТ кафолат дода шуда ба мазмуни зайл пешбинӣ шудааст «Ҳеч касро бе асоси қонунӣ дастгир ва ҳабс кардан мумкин нест. Ба ҳабс гирифтани, маҷбурӣ дар муассисаҳои тиббӣ ё тарбиявӣ нигоҳ доштани шахс танҳо дар асоси қарори суд, судя ба иҷро расонида мешавад. Шахсро, ки нисбаташ чораи пешгирии дар ҳабс нигоҳ доштан татбиқ шудааст, инчунин шахсе, ки дар содир намудани чиноят ҳамчун гумонбар дастгир шудааст, бояд дар ҷойҳое нигоҳ дошта шавад, ки шароиташон барои ҳаёт ва саломатӣ хавф надошта бошад. Шахси ба ҳабс гирифташуда ҳуқуқи шикоят карданро дорад. Қарори суд, судя дар бораи аз ҳабс озод намудани шахс фавран иҷро карда мешавад»³². Меъёри мазкур шаҳодат аз он аст, ки мод. 9 ПБҲШС дар қонунгузори муурофиявии чиноятӣ ҚТ имплементатсия карда шудааст.

Ҳамзамон қонунгузори чиноятӣ ҚТ ҷавобгари чиноятиро барои ғайриқонунӣ дастгир кардан ё ҳабс намудан пешбинӣ намудааст (моддаи 358 КЧ ҚТ).

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

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

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

- агар ин шахс дар вақти содир кардани чиноят ё бевосита баъди содир кардани он дастгир карда шуда бошад;
- агар шохидон, аз ҷумла ҷабрдидагон ҳам, бевосита ҳамон шахсро, ҳамчун содиркунандаи чиноят нишон диҳанд;
- агар дар шахси гумонбаршуда ё дар либоси ӯ, дар назди ӯ ё дар манзилгоҳи ӯ пайҳои кушоду равшани чиноят ошкор карда шавад³³.

Кодекси муурофиявии чиноятӣ ҚТ (с.2009) бошад чунин асосҳои дастгиркуниро муайян намудааст:

- дар асоси гумони бевосита дар содир намудани чиноят;
- дар асоси қарори мақомоти таъқиби чиноятӣ;
- дар асоси қарори (таъиноти) суд, судя дар бораи дастгир кардани маҳкумшуда то ҳалли масъалаи бекор кардани шартан татбиқ накардани ҷазо, мавқуф гузоштани адои ҷазо ё шартан пеш аз муҳлат аз адои ҷазо озод кардан³⁴.

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

Инчунин дар КМЧ ҚТ (с.1961) дар мод. 412.4 протоколи дастгиркунӣ пешбинӣ шуда буд. Тибқи моддаи 412.4 «Дар бораи ҳар як мавриди дастгир карда шудани шахсе, ки ба содир кардани чиноят гумонбар шудааст, органи таҳқиқи ибтидоӣ ё муфатиш вазифадор аст, ки протокол тартиб дода, дар он асосҳо, вачҳо, рӯз ва соат,

³² Кодекси муурофиявии чиноятӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон аз с.2009. Моддаи 11. Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2009, №12, мод.815, 816

³³ Кодекси муурофиявии чиноятӣ РСС Тоҷикистон. аз 17 августи соли 1961 бо назардошти тағироту иловаҳо то 25 июли соли 2005. Душанбе, Қонуният, 2006.

³⁴ Кодекси муурофиявии чиноятӣ ҚТ аз с.2009. Моддаи 91. Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2009, №12, мод.815, 816

сол ва мох, чои дастгир шудан, баёноти шахси дастгиршуда ва вақти тартиб додани протоколро нишон диҳад. Ба протоколи дастгиркунӣ шахси онро тартибдода ва шахси дастгиршуда имзо мекунад.

Мухлати дастгир карда шудани шахсе, ки ба содир кардани ҷиноят гумонбар шудааст, аз лаҳзаи ба органи таҳқиқи ибтидоӣ ё ба назди муфаттиш оварда шудани он шахс, вале агар шахси мазкур дар асоси қарори оид ба дастгир кардан, ки органи таҳқиқи ибтидоӣ ё муфаттиш баровардааст, дастгир карда шуда бошад, дар он сурат аз лаҳзаи дар ҳақиқат дастгир карда шудани ӯ ҳисоб карда мешавад». Дар ин модда тарзи тартиб додани протоколи дастгиркунӣ нишон дода шудааст, аммо дар қадом муҳлат тартиб додани он нишон дода нашудааст. Аз ин рӯ мумкин аст, ки аз лаҳзаи дастгиркунӣ то тартиб додани протокол соатҳо ё ин рӯзҳо гузарад. Масалан: ҳангоми шикояти инфиродӣ аз ҷониби шаҳрванди ҚТ ба Кумитаи СММ оид ба ҳуқуқи инсон маълум гардид, ки шаҳрванд А 04.08.2001 дастгир карда шуда, протоколи дастгиркунӣ 23.08.2001 тартиб дода шуд³⁵. Ҳол он ки дар мод. 412.5 КМЧ муқаррар шуда буд, «Дар бораи ҳар як мавриди дастгир кардани шахсе, ки ба содир кардани ҷиноят гумонбар шудааст, органи таҳқиқи ибтидоӣ ё муфаттиш вазифадор аст, ки дар давоми бисту чор соат ба прокурор ба тариқи расмӣ хабар диҳад. Прокурор вазифадор мебошад, ки аз лаҳзаи гирифтани хабарнома дар бораи дастгир карда шудани шахс дар давоми чилу ҳашт соат санксия диҳад ё шахси дастгиршударо озод кунад». Аз мазмуни ин меъёр бар меояд, ки дар муддати чилу ҳашт соат шахси дастгиршуда дастгир ё озод карда шавад. Аз сабабе, ки дар мод. 412.4 мӯҳлати тартиб додани протокол нишон дода нашуда буд, дар амалия ба чунин қонуншиканиҳо роҳ меоданд.

Аммо бо қабули Кодекси муурофиавии ҷиноятӣ ҚТ (с.2009) ин масъала ҳалли худро ёфт. Дар мод. 94 КМЧ тартиби дастгир кардани гумонбаршуда пешбинӣ шудааст. Баъди ба мақомоти таъқиби ҷиноятӣ овардани дастгиршуда шахси мансабдор дар давоми се соат протокол тартиб медиҳад, ки дар он асос, ҷой ва вақти дастгиркунии воқеӣ (бо зикри рӯз, соату дақиқа), натиҷаҳои кофтукови шахсӣ, инчунин вақти тартиб додани протокол дарҷ мегарданд³⁶. Аз ин модда бар меояд, ки шахси мансабдор вазифадор аст, аз лаҳзаи дастгир карани шахс дар давоми се соат протоколро тартиб диҳад.

Дар қонунгузори маъмурӣ низ вобаста ба дастгиркунии шахс боби чораҳои таъминкунандаи истехсолоти парвандаи ҳуқуқвайронкунии маъмурӣ пешбинӣ шудааст, ки дар он тартиби дастгир кардани шахс ва мӯҳлати он нишон дода шудааст. Мухлати дастгиркунии маъмурии шахсе, ки ҳуқуқвайронкунии маъмуриро содир намудааст, наметавонад аз се соат зиёд бошад, ба истиснои ҳолатҳои дар қонун пешбинишуда. Дар ҳолатҳои истисно, бинобар зарурати махсус нисбат ба шахсони маҳалли истиқоматашон номуайян мумкин аст бо иҷозати прокурор муҳлати дастгиркунии маъмурӣ то сӣ шабонарӯз муқаррар карда шавад³⁷.

Дар бан. 2 мод. 9 ПБҲШС бошад, муқаррар шудааст, ки «Ба ҳар шахси ҳабсшуда ҳангоми ба ҳабс гирифтани сабабҳои ҳабси ӯ хабар дода мешавад ва бо тартиби таъҷилӣ ҳар айбе, ки ба ӯ эълон карда мешавад, хабар дода мешавад». Ин меъёри Паймон низ дар қонунгузори ҚТ имплицитатсия карда шудааст. Дар қисми 2 моддаи 94 КМЧ пешбинӣ шудааст, ки протокол ба дастгиршуда эълон ва ҳамзамон ҳуқуқҳои бо КМЧ пешбинишуда, аз ҷумла ҳуқуқи даъват кардани ҳимоятгар ва дар ҳузури ӯ додани нишондод фаҳмонида, ин маълумот дар протокол сабт карда мешавад. Мувофиқи моддаи 46 КМЧ ҚТ гумонбаршуда як қатор ҳуқуқҳоро доро мебошад. Дар қисми 4 моддаи мазкур яке аз ҳуқуқҳои гумонбаршуда ин аст, ки ӯ ҳуқуқ дорад донад, ки барои ҷӣ ӯ гумонбар шудааст.

Меъёри дигаре, ки дар бан. 3 мод. 9 муқаррар шуда «Ҳар як шахси бо гуноҳи ҷинояткорӣ ҳабсшуда ё боздоштгардида ба таври таъҷилӣ ба назди судя ё дигар шахси мансабдоре, ки мувофиқи қонун ҳуқуқи амалӣ намудани ҳокимияти судӣ ба ӯ тааллуқ дорад ва барои дар мӯҳлати қобили қабул анҷом додани бозрасии судӣ ё озод кардан ҳуқуқ дорад, ҳозир карда мешавад. Дар ҳабс нигоҳ доштани ашхосе, ки интизори баррасии судӣ мебошанд, набояд қоидаи умумӣ бошад, аммо озод кардан метавонад аз пешниҳоди қафолати ҳозир шудан ба суд, ҳозир шудан ба муурофиаи судӣ дар ҳар марҳилаи дигари он ва дар сурати зарурат, ҳозир шудан барои иҷрои

³⁵ Индивидуальная жалоба в Комитет ООН по правам человека в соответствии с Первым Факультативный Протокол к МПГПП \www.humanrts.tj (06.03.2013)

³⁶ Кодекси муурофиавии ҷиноятӣ ҚТ соли 2009. Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, Қ. 1 мод. 94. аз соли 2009, №12, мод.815, 816.

³⁷ Кодекси ҳуқуқвайронкунии маъмурии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Қ. 1 мод. 756. аз 31 декабри соли 2008, № 455 Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 2008, №12, қисми 1, мод. 989.

хукмнома, вобаста бошад» мебошад. Ин меъёри ПБҶШС низ дар қонунгузори кишвар таҳкими расмии худро ёфтааст. Баҳри мутобиққунонидани ин меъёр дар қонунгузорӣ, Тоҷикистон саъю кӯшишҳои зиёде намуд. Дар КМЧ ҚТ (с.1961) дар мод. 90 яке аз амалҳои маҷбуркунии мурофиавӣ ҳаёс кардан пешбинӣ шуда буд.

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

Дар мод. 90 КМЧ ҚТ (с.1961) пешбинӣ шуда буд, ки ҳаёскунӣ ба сифати чораи пешгирии танҳо аз рӯи қорҳои оид ҷиноятҳои татбиқ карда мешавад, ки дар қонун барои онҳо ҷазои аз озодӣ маҳрумқунӣ ба муҳлати зиёда аз як сол пешбинӣ карда шудааст. Инчунин дар ин меъёр ҳуқуқи ба ҳаёс гирифтани ба Прокурори генералии ҚТ ва ҷонишинони ӯ, Сарпрокурори ҳарбӣ ва ҷонишинони ӯ, Прокурори Вилояти Мухтори Кӯҳистони Бадахшон, прокурорҳои вилоятҳо, прокурори шаҳри Душанбе, прокурори нақлиётҳои Тоҷикистон ва ҷонишинони онҳо, прокурорҳои ноҳияҳо ва шаҳрҳо, инчунин прокурорҳои ҳарбӣ, нақлиётӣ ва дигар прокурорҳои, ки тибқи қонун бо прокурорҳои ноҳиявӣ ва шаҳрӣ ҳуқуқи баробар доранд, дода шуда буд. Ин меъёри Кодекси пешина ба ПБҶШС мувофиқат намекард.

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

КМЧ ҚТ амалқунанда (мод. 111) ба ҳаёс гирифтаниро ба сифати чораи пешгирии бо қарори судя ё таъиноти суд танҳо дар ҳаққи гумонбаршуда, айбдоршаванда ё судшавандае ҷоиз менамояд, ки барои ҷинояти содиркардашон қонуни ҷиноятӣ ҷазоро дар намуди маҳрум қардан аз озодӣ ба муҳлати зиёда аз ду сол пешбинӣ намудааст. Аз ин меъёр бармеояд, ки ҳуқуқи ба ҳаёс гирифтаниро ба суд дода шуда, имплементатсияи стандартҳои байналҳалқӣ қисман риоя шудааст. Инчунин дар ин меъёр ба ҳаёс гирифтани танҳо барои он ҷиноятҳои, ки ҷазоро дар намуди маҳрум қардан аз озодӣ ба муҳлати зиёда аз ду сол ташкил медиҳанд, имконпазир аст. Ин муқаррарот низ дар қонунгузорӣ ҷиқи нав буда, гувоҳ аз риоя намудани принципи инсондӯстӣ аст.

Муҳлати нигоҳ доштан дар ҳаёс барои тафтиши пешақии парвандаи ҷиноятӣ набояд аз ду моҳ зиёд бошад. Мувофиқи моддаи 112 КМЧ ҚТ «Дароз қардани муҳлати дар ҳаёс нигоҳ доштани айбдоршаванда дар вақти тафтиши пешақӣ то шаш моҳ аз ҷониби судяи суди ноҳия ва шаҳр ё суди ҳарбии гарнизон танҳо дар сурати ғайриимқон будани анқом додани тафтиш дар муҳлати 2 моҳ ва дар сурати набудани асос барои нисбат ба айбдоршаванда татбиқ намудани чораи дигари пешгирии мумқин аст. Минбаъд дароз қардани муҳлати дар ҳаёс нигоҳ доштан ба муҳлати зиёда аз шаш моҳ танҳо дар ҳаққи шахсони дар содир намудани ҷиноятҳои вазнин ё маҳсусан вазнин айбдоршаванда, инчунин дар ҳаққи шахсони дар қаламрави Ҷумҳурии Тоҷикистон ҷиноят содирнамудае, ки дар Ҷумҳурии Тоҷикистон ҷои зисти доимӣ надоранд, мумқин аст, ба шарте ки барои гумон қардан асосҳои қофӣ бошанд, ки онҳо аз тафтиш ва суд берун аз ҳудуди Ҷумҳурии Тоҷикистон пинқон мешаванд. Дар ин сурат дароз қардани муҳлати дар ҳаёс нигоҳ доштанро судяи ҳамон суд дар асоси дарҳости муфаттиш бо ризои прокурори Вилояти Мухтори Кӯҳистони Бадахшон, прокурори вилоят, нақлиётҳои Тоҷикистон, шаҳри Душанбе ва прокурорҳои ба онҳо баробарқардашуда, барои ноҳияҳои тобеи қумҳурии бо ризои муовини Прокурори генералии Ҷумҳурии Тоҷикистон, Сарпрокурори ҳарбии Ҷумҳурии Тоҷикистон пешниҳодқарда ба муҳлати то 12 моҳ амалӣ менамояд.

Муҳлати зиёда аз 12 моҳ дар ҳаёс нигоҳ доштан танҳо дар ҳолатҳои истисноӣ, нисбат ба шахсоне, ки дар содир намудани ҷиноятҳои маҳсусан вазнин айбдор қарда мешаванд, аз ҷониби судяҳои суди Вилояти Мухтори Кӯҳистони Бадахшон, судҳои вилоят, шаҳри Душанбе ва қоллеқияи ҳарбии Суди Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар асоси дарҳости муфаттиш, ки бо ризои Прокурори генералии Ҷумҳурии Тоҷикистон ва муовинони ӯ пешниҳод қардидааст, ба муҳлати то 18 моҳ дароз намудани мумқин аст. Муҳлати дар ҳаёс нигоҳ доштан дар ноҳияҳои тобеи қумҳурии аз ҷониби судяи Суди Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон дароз қарда мешавад.

Минбаъд ба дароз қардани муҳлати дар ҳаёс нигоҳ доштан роҳ дода намешавад ва айбдоршаванда бояд фавран озод қарда шавад, ба истиснои ҳолатҳои дар қонун пешбинӣ шуда».

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

Банди 4 моддаи 9 ПБҶШС муқаррар менамояд, ки ҳар касе, ки дар натиҷаи ба ҳабс гирифтани ӯ дар ҳабс нигоҳ доштан аз озодӣ маҳрум карда шудааст, ҳақ дорад талаб намояд, ки парвандаи ӯ аз тарафи суд баррасӣ карда шавад ва ин суд тавонад, ки дар бобати қонунӣ будани боздошти ӯ бетаъхир қарор барорад ва агар боздошт шудани ӯ ғайриқонунӣ бошад, дар бораи озод намудани ӯ фармоиш диҳад. Ин меъёр низ дар қонунгузори мо инъикоси худро ёфта аст. Дар қисми 5 моддаи 111 КМҶ ҚТ пешбинӣ шудааст, ки судя дархост дар бораи интихоб кардани чораи пешгирӣ дар намуди ба ҳабс гирифтани баррасӣ карда, яке аз қарорҳои зеринро мебарорад:

- дар бораи ба гумонбаршуда ё айбдоршаванда интихоб кардани чораи пешгирӣ дар намуди ҳабс;
- дар бораи рад кардани дархост;

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

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

Аз ин рӯ дар банди 5 моддаи 9 ПБҶШС пешбинӣ шудааст, ки ҳар касе, ки дар натиҷаи ғайриқонунӣ ба ҳабс гирифтани ӯ дар ҳабс нигоҳ доштан ҷабр дидааст, ба ҷабронӣ, ки дорои эътибори даъво мебошад, ҳақ дорад.³⁸ Меъёри мазкур гирифтани товони зарари моддӣ ва маънавиро ба шахсе, ки дар натиҷаи ғайриқонунӣ ба ҳабс гирифтани ӯ дар ҳабс нигоҳ доштан расонида шудааст, қарор медиҳад. Баҳри мувофиқгардонии ин меъёри ПБҶШС дар сатҳи қонунгузори кишвар тадбирҳои зарурӣ андешида шуданд.

Тибқи Конститутсия ҳуқуқи ҷабрдидаро қонун ҳифз мекунад. Давлат ҳифзи судӣ ва ҷаброни зарарро барои ҷабрдида қарор медиҳад³⁹.

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

Аз амал (беамалӣ) ва қарорҳои таҳқиқбаранда, муфаттиш, прокурор ё суд, судя иштирокчиёни мурофиаи судии ҷиноятӣ ва дигар шахсоне, ки манфиати онҳо ҳалалдор шудааст, ба мақомоти давлатӣ ё шахси мансабдоре, ки барои пешбурди парвандаи ҷиноятӣ масъуланд, шикоят мекунанд⁴⁰.

Қонуни мурофиаи ҷиноятӣ ба шахравнде, ки «қурбонии хатогиҳои тафтишотӣ ва судӣ» гаштааст, имконият медиҳад ба мақомоти судӣ бо мақсади барқарор намудани ҳуқуқҳо ва мартабаи қаблии худ дар ҷомеа муроҷиат намояд. Агар ин тартибот натиҷаи дилхоҳ надиҳад, шахс метавонад аз механизмҳои байналмиллалии ҳифзи ҳуқуқи инсон истифода намояд⁴¹.

³⁸ Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ. Соли 1966. Бан. 5 мод. 9.

³⁹ Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон

⁴⁰ Кодекси мурофиавии ҷиноятӣ ҚТ аз 1 апрели соли 2010. Қисми 1 моддаи 119

⁴¹ Диноршоев А.М., Сафаров Б.А., Сафаров Д.С. Ҳуқуқи инсон. Китоби дарсӣ. Душанбе-2010 саҳ.62

Аз ин рӯ ба шахсе, ки беасос ва ё ғайриқонунӣ дар ҳабс нигоҳ дошта шудааст ва ба ӯ зарари моддӣ ва маънавӣ расонида шудааст, қонунгузор ҳуқуқи талаби ҷуброни ҳуқуқҳои поймолшударо додаст. Зиёни моддӣ гуфта, ҳарочотҳое фаҳмида мешавад, ки шахси ҳуқуқаш вайронгардида масраф намудааст ё бояд барои барқарор намудани ҳуқуқи вайронгардида масраф намояд, аз даст рафтани ё ҳароб гардидани амвол, инчунин даромади бадастнаомадае, ки ин шахс агар ҳуқуқаш вайрон намегардид, дар шароити муқаррарӣ метавонист ба даст оварад (фоидаи аздастрафта).⁴²

Зиёни маънавӣ бошад, ин ҳама гуна эҳсосоти озурдагӣ, ҳасрат, бегарбӣ дар байни омма, дур будан аз наздикон ва ғайра мебошад, ки бо таъсири ҳаракатҳои беасос ва ғайриқонунии мақомотҳои давлатӣ ба миён омадаанд.⁴³

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

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

Баъди таҳлили мувофиқунонии қонунгузори миллии бо талаботи моддаи 9 Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шахсӣ ва сиёсӣ (ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсӣ) ба хулосае омадан мумкин аст, ки ҚТ баҳри иҷрои ӯҳдадорихои байналхалқӣ пешсаф буда, бо тариқи дахлдор он ӯҳдадорихои ба зимма гирифтаашро иҷро намуда истодааст. Қонунгузори миллии ба моддаи 9 ПБҶШС мувофиқ карда шудааст.

Аз нигоҳи мо банди 3 моддаи 9 қисман имплицитатсия карда шудааст. Кодекси нави мурофиавии ҷиноятӣ ҚТ ваколатҳо оид ба иҷозатдиҳии ҳабсро аз прокурорҳо ба судяҳо вогузор намудааст. Ин масъала ба ПБҶШС мувофиқ карда шудааст. Аммо то ҳол дароз намудани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштан бо розигии прокурор анҷом дода мешавад, ҳоло он ки банди 3 моддаи 9 ПБҶШС пешбинӣ мекунад, ки суд дар мӯҳлати қобили қабул шахси дастгиршударо метавонад озод кунад ё баҳабс гирад. Аз ин муқаррарот бар меояд, ки дароз кардани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштани айбдоршаванда низ ба суд тааллуқ дорад. Аз ин рӯ хуб мешуд, ки ваколати дароз кардани мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштан ба пуррагӣ ба суд дода шавад, зеро мақомоти судӣ ягона меқомест, ки метавонад ҳуқуқ ба озодӣ ва дахлнопазирии шахсиро маҳдуд кунад. Ва принсипи баробарии тарафҳо ва одилона будани мурофиаи судӣ риоя карда мешавад. Вобаста ба мӯҳлати дар ҳабс нигоҳ доштани айбдоршаванда, ҳаминаро қайд кардан зарур аст, ки мӯҳлати тӯлонии ҳабси пешакӣ ихтисор карда шавад. Тибқи қонунгузорӣ он то 18 моҳ дароз карда мешавад, бо истисноии ҳолатҳои дар қонун пешбинӣ шуда. Хуб мешуд он 12 моҳро ташкил меод. Зеро дар банди 3 зербанди с) моддаи 14 ПБҶШС зикр шудааст, ки ба ҳар кас ҳангоми баррасии ҳар айбдорӣ ҷиноятӣ ба ӯ эълон шуда ҳақ дорад, бидуни ба таъхир андохтани мӯҳлат бе узри маъқул суд карда шавад. Аз ин меъёр бармеояд, барасии парвандаи ҷиноӣ бояд, ки ҳарчи зудтар ва дар мӯҳлат кӯтоҳ сурат гирад. Чунки барасии тӯлонии парванда ба шахси дастгиршуда ё дар ҳабс нигоҳ дошта шуда, азоби маънавӣ ва рӯҳии зиёдеро ба бор меорад.

Рӯйхати адабиётҳо:

1. Диноршоев А.М., Сафаров Б.А., Сафаров Д.С. Ҳуқуқи инсон. Китоби дарсӣ. Душанбе-2010 саҳ. 374
2. Тафсири илмию оммавии Конституцияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон, Душанбе, Шарқи озод, 2009.- с. 520

⁴² Ниг. ба м.15 Кодекси Гражданин /Т к.1. (аз 30.06.1999с.) Ахбори Маҷлиси Оли №6 с. 1999 с.13

⁴³ Проблемы судебной этики. (коллектив авторов). Москва. 1974г. с.103

3. Рудинский. Ф. Право неприкосновенности личности. // Право и жизнь. № 67. 2000г. Варианты электронӣ. Ниг ба сайти: www.law-n-life.ru
4. Паймони байналмилалӣ доир ба ҳуқуқҳои фитрӣ ва сиёсӣ. Бо қатъномаи 2200 А (XXI) Ассамблеяи Генерали. Аз 16 декабри соли 1966.
5. Кодекси муҳофизати ҳаётии РСС Тоҷикистон. аз 17 августи соли 1961 бо назардошти тағироту иловаҳо то 25 июли соли 2005. Душанбе, Қонуният, 2006.
6. Кодекси муҳофизати ҳаётии ҚТ соли 2009. Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, №12, мод.815, 816.
7. Кодекси ҳуқуқвайронкунии маъмурии Ҷумҳурии Тоҷикистон. аз 31 декабри соли 2008, № 455 Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 2008, №12, қисми 1, мод. 989.

Аннотация

Имплементация некоторых положений Международного Пакта о гражданских и политических правах в части неприкосновенности личности в законодательстве РТ.

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

Annotation

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

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

III. Масъалаҳои назорати прокурорӣ ва ҳуқуқи ҳаёти

III. Вопросы прокурорского надзора и уголовного права

Махмудов И.Т.

К вопросу о месте прокуратуры Республики Таджикистан в системе разделения властей

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

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

В Республике Таджикистан (РТ) наряду с законодательными, исполнительными и судебными органами прокуратура осуществляет самостоятельную форму государственной деятельности, становится важнейшим

институтом правовой системы государства. Оно занимает особое место в системе правоохранительных органов, что детерминирует актуальность исследования указанного положения в механизме государства с позиции теории разделения властей.

В ст. 5 Конституции РТ¹ отмечается, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Права и свободы человека и гражданина признаются, соблюдаются и защищаются государством. Провозглашение прав и свобод человека высшей ценностью вовсе не означает их эффективного осуществления на практике, для этого необходим действенный, реально функционирующий механизм их реализации, обеспечения и защиты с позиции гарантий прав личности. Одним из действенных и эффективных механизмов по обеспечению законности и защиты прав и свобод граждан в Таджикистане является прокурорский надзор. В соответствии со ст. 93 Конституции РТ надзор за точным и единообразным исполнением закона на территории Таджикистана осуществляют Генеральный прокурор и подчиненные ему прокуроры в пределах своих полномочий.

В последнее время к проблеме места прокуратуры в системе разделения властей стало уделяться больше внимания в литературе, о чем свидетельствуют выполненные за последнее время диссертационных исследований, публикации на уровне монографий, сборников научных трудов, журнальных и научных статей.⁴⁴

Одной из главных гарантий обеспечения законности в государстве является деятельность прокуратуры, выступающей единственным государственным органом, предназначение которого состоит исключительно в надзоре за единообразным исполнением законов на территории всей страны. Прокуратура максимально приспособлена к выполнению данной функции, как единая централизованная система. Проблема места прокуратуры в системе различных ветвей власти РТ заслуживает объективного и открытого освещения.

Прокуратура Таджикистана имеет, по сравнению с органами прокуратуры (и органами, выполняющими сходные функции) других стран, ряд преимуществ, которые заключаются в организации и характере ее деятельности, активной роли в защите прав граждан и утверждении законности во всех сферах государственной и общественной жизни как реальной гарантии обеспечения их конституционных прав и свобод. К их числу можно отнести доступность ее для всех граждан, оперативность рассмотрения их обращений в определенные законом сроки, бесплатность юридической помощи, дифференцированную систему реагирования на выявленные нарушения законности, в том числе и путем обращения в суды, в защиту прав граждан и, как результат, - довольно высокий уровень доверия к ней населения, что способствует упрочению в общественном сознании совершенно очевидной, но не всегда и не везде признаваемой истины: прокуратура есть источник справедливости, она действует от имени государства и в интересах общества.⁴⁵

Организация и деятельность всех государственных органов, в том числе и прокуратуры, строятся в соответствии с определенными идейными основами (принципами), которые выражают особенности правового положения каждого из этих органов и позволяют тем самым индивидуализировать статус каждого из них. Именно на их основе определяется компетенция прокуратуры, полномочия прокурорских работников, развивается законодательство о прокуратуре и прокурорском надзоре.⁴⁶

⁴⁴Сафонова Т.Ю. Конституционно-правовое регулирование деятельности прокуратуры России как государственного органа с особым правовым статусом: Дисс. ... канд. юрид. наук. Елец, 2011. 191с.; Еремина Н.В. Место прокуратуры Российской Федерации в системе разделения властей: теоретико-правовое исследование: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2009. 234с.; Мухаммадиев И.С. Образование и становление органов прокуратуры на севере Таджикистана в 1923-1930 гг.: исторический аспект исследования: Дисс. канд. ист. наук. Худжанд, 2009. 209с.; Черепанов М.М. Принципы организации и деятельности российской прокуратуры: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2008. 168с.; Махмудов И.Т. Теоретические основы и научно-практические проблемы прокурорского надзора за исполнением законов в оперативно-разыскной деятельности (по материалам Республики Таджикистан): Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2008. 250с.; Гонибесов Д.А. Надзор прокуратуры за соблюдением прав и свобод человека и гражданина: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2007. 257с.; Бессарабов В.Г. Прокуратура в системе государственного контроля Российской Федерации: Дисс. ... д-ра. юрид. наук. М., 2001. 483с.; Потапова Л.В. Нормативные источники правового регулирования организации и деятельности органов прокуратуры Российской Федерации: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2005. 235с.; Осипян С.А. Российский федерализм и конституционно-правовой статус прокуратуры: концептуальные проблемы: Дисс. ... д-ра. юрид. наук. М., 2006. 582с.; Мирзоева К.А. Становление и развитие органов прокуратуры и прокурорского надзора в Таджикистане (20-е - середина 30-х гг): Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1996. 207с.; Зиярмал Хаятулла. Проблемы становления, развития и деятельности прокуратуры Афганистана: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1996. 146с. и др.

⁴⁵ Еремина Н.В. Указ. раб. С.9.

⁴⁶ Черепанов М.М. Указ. раб. С.4.

В докторских⁴⁷ и кандидатских⁴⁸ диссертациях последнего десятилетия были проанализированы отдельные аспекты места прокуратуры в системе разделения властей, однако эта проблема на современном этапе все еще остаётся неразрешенной и недостаточно исследованной.

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

После обретения независимости РТ и принятия Конституции 1994г., в ней впервые был закреплен принцип разделения властей. Ученые в Таджикистане стали исследовать различные аспекты данного института. Теоретическим вопросам возникновения и становления теории разделения властей, формирование механизма сдержек и противовесов в РТ были посвящены труды А.И. Имомова, И.Б. Буриева, А.С. Достиева, Х.Х. Хамидова, К.Н. Халикова, Б.С. Гадоева, А.М. Диноршоева и др. Большое количество публикаций ученых были посвящены различным аспектам формирования и деятельности различных ветвей власти. В частности, вопросам формирования и деятельности парламента посвящены труды С. Раджабова, З. Ализода, А.И. Имомова, С. Якубовой. Органам исполнительной власти и системе их взаимоотношений с другими ветвями власти посвящены работы Раззокова Б. Х, Ибрагимов С, А.М. Диноршоева, Х. Ойева и др. Большое внимание в трудах таджикских ученых уделяется формированию и обеспечению независимости судебной власти, в том числе и Конституционного суда РТ. Этой проблематике посвящены труды К.Н. Холикова, Х.М. Гафурова, И.Р. Шодиева и др. Немало работ посвящено определению места Центральной комиссии по выборам и референдуму и прокуратуры в системе разделения властей. Данной проблематике посвящены труды Б. Гадоева, З. Гуломова, А. Х. Имомова.⁴⁹

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

⁴⁷ Бессарабов В.Г. Указ. раб; Осипян С.А. Указ. раб.

⁴⁸ Дегтярева Н.Н. Конституционно-правовой статус прокуратуры в Российской Федерации: институциональный и сравнительный анализ. М., 2000; Зайков С.Ю. Конституционно-правовой статус прокуратуры в Российской Федерации. М., 2002.

⁴⁹ Диноршоев А.М. Конституционные основы разделения властей в Республике Таджикистан: Автореф. Дис. ...канд. юрид. наук. Душанбе, 2006. [Электронный ресурс]. URL: <http://www-dissercat-com/content/konstitutsionnye-osnovy-razdeleniya-vlastei-v-respublike-tadzhikistan> (дата обращения: 25.02.2013).

органом, отличающимся по своему правовому статусу, системе построения, структуре, предмету, методу, задачам и целям деятельности, называемым прокуратурой и имеющим все признаки органа государственной власти». Н. В. Мельников в категоричной форме утверждает, что прокуратура осуществляет, четвертую самостоятельную ветвь власти. В.В. Черников пишет: «Прокуратура не относится ни к судебной, ни к исполнительной власти. Она выполняет роль одного из элементов системы «сдержек и противовесов» в отношениях между законодательной, судебной и исполнительной ветвями, обеспечивая устранение нарушений закона, от кого бы они ни исходили». Таким образом, данная группа ученых придерживается мнения о самостоятельном статусе прокуратуры и выделяет ее в самостоятельную ветвь власти - надзорную. Сторонники отнесения органов прокуратуры к законодательной ветви власти исходят из следующей логики: законодательные органы издают законы, а прокуратура надзирает за тем, чтобы они соблюдались на территории всей страны. Поэтому считают, что прокурорский надзор - особый вид власти, который должен получать полномочия непосредственно от законодателя, им формироваться и быть подотчетным только ему.⁵⁰ Группа ученых во главе В.Д. Ломовским будущую прокуратуру видит в составе законодательной власти, работающую под ее непосредственным контролем и пользующуюся ее покровительством.⁵¹ Представляется, что прокуратура не может быть отнесена к законодательной власти уже потому, что функции этих двух структур существенно отличаются.

В настоящее время некоторые авторы, исходя из процесса исторического развития института прокуратуры, опыта зарубежных государств и анализа ее основных функций, заявляют, что по своей природе прокуратура относится к числу органов, образующих ветвь исполнительной власти. И.Л. Петрухин, признавая прокуратуру органом государственной власти и соглашаясь с тем, что российская прокуратура столь самобытна и уникальна, что ее приходится признать самостоятельной (четвертой) ветвью государственной власти, высказывает свою настороженность по поводу того, что в современных цивилизованных странах прокуратура является органом исполнительной власти и в большинстве случаев входит в Министерство юстиции.⁵² А. А. Безуглов и С.А. Солдатов пишут: «Прокуратура является органом исполнительной власти, но в систему федеральных органов, подчиненных Президенту и Правительству, не входит, так же как и центральная избирательная комиссия, Счетная палата и Уполномоченный по правам человека».

По мнению А. М. Диноршоева, в РТ существует ряд государственных органов, конституционный статус которых не дает четкого определения их места в системе разделения властей. К этим органам он относит прокуратуру и национальный банк. Считает, что анализ действующего законодательства дает полное основание отнести прокуратуру и национальный банк к органам исполнительной власти.⁵³

Следует отметить, что прокуратура взаимодействует с исполнительной властью как самостоятельный государственный институт, осуществляющий надзор за исполнением законов, принятых законодательной властью. При этом органам прокуратуры не присущ ни один характерный признак исполнительной власти, и деятельность органов этой ветви власти по исполнению законов поднадзорна прокуратуре. Надзирая за исполнением законов, прокурор способствует осуществлению органами исполнительной власти своих функций в рамках закона. Однако деятельность органов исполнительной власти является управленческой. Прокуратура же не осуществляет управление государственными делами, не принимает в этих целях управленческих решений властного характера. Применительно к органам исполнительной власти назначение прокуратуры состоит в надзоре за соблюдением этими органами (их должностными лицами) законов и соответствием закону принимаемых ими правовых актов. Вся деятельность органов государственного управления по исполнению законов и их контролю в полной мере поднадзорна прокуратуре.

⁵⁰Виноградов О. Прокуратура в системе органов государственной власти // Законность. 1997. № 4.

⁵¹Ломовский В.Д. О понятии и значении прокурорского надзора в современных условиях // Закон и право. 2001. № 2. С. 25.

⁵²Петрухин И.Л. Прокурорский надзор и судебная власть: Учебное пособие. М., 2001. С. 16.

⁵³Диноршоев А.М. Конституционные основы разделения властей в Республике Таджикистан: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Душанбе, 2006. С. 7-8.

Сторонники отнесения органов прокуратуры к судебной власти исходят из положений Конституции РФ, где единственная статья о прокуратуре (ст. 129) помещена в главу, посвященную судебную власть. Возможно, законодатель, включая статью о прокуратуре в гл. 7 "Судебная власть", исходил из того, что "по направлениям своей деятельности и выполняемым функциям прокуратура наиболее близка к судебной власти."⁵⁴ По мнению П. Кулагина, органы прокуратуры должны занять свое место "под крылом Президента", стать органом президентской власти.⁵⁵ Неверно относить прокуратуру РФ к "президентской власти", хотя Президент РФ как глава государства, гарант Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина, безусловно, имеет значительное влияние на процессы организации и деятельность прокуратуры.

Роль и место прокуратуры в РФ определяется тем, что она является элементом системы сдержек и противовесов, обеспечивающим не только сдерживание отдельных ветвей власти от незаконных, противоправных действий, но и их взаимодействие в целях поддержания режима законности и правопорядка, обеспечения и защиты прав граждан. Как своевременно и справедливо отметил Президент РФ Эмомали Рахмон в своем докладе на встрече с работниками правоохранительных органов в честь 80-летия со дня образования прокуратуры Таджикистана: «Прокуратура - является одним из важнейших органов в государственной структуре, который не относится ни к одной ветви власти и осуществляет надзор за исполнением закона всеми ветвями власти, предприятиями, организациями, учреждениями и гражданами, обеспечивая единое правовое поле в стране».⁵⁶

Прокуратура выполняет правозащитную функцию, через которую реализуются все ныне существующие функции прокуратуры (надзорная, уголовное преследование, участие в разбирательстве судами дел и т.д.).⁵⁷ Прокуратура обеспечивает надзор за единообразным исполнением законов на территории всей страны, она максимально приспособлена к этой функции как единая централизованная система.⁵⁸

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

На основе выше изложенного можно утверждать, что прокуратура в системе разделения властей занимает самостоятельное место. Этот статус прокурорской власти позволяет ей с гораздо большей эффективностью обеспечивать и защищать права и свободы человека и гражданина. Поэтому прокуратура как независимый орган защищает права и свободы граждан не только по своему функциональному назначению, но и в качестве самостоятельной ветви власти через систему сдержек и противовесов. Независимость прокурорской деятельности является необходимым условием защиты всех прав и свобод человека и гражданина.

⁵⁴ Чуглазов В. Прокуратура в системе органов государственной власти // Законность. 2003. № 2. С. 30.

⁵⁵ Кулагин П. Прокуратура должна стать органом президентской власти // Законность. 2001. № 1. С. 29.

⁵⁶ См.: Народная газета. 2005. 5 янв. № 1.

⁵⁷ См.: Костенко Н.И. Место прокуратуры в государственном механизме // Государство и право. 1995.

№ 11. С. 12-22.

⁵⁸ См.: Скуратов Ю.Н. Концептуальные вопросы развития прокуратуры в период правовой реформы в Российской Федерации // Законность. 1997. № 3. С. 7.

ЛИТЕРАТУРА:

1. Мирзоева К. А. Становление и развитие органов прокуратуры и прокурорского надзора в Таджикистане (20-е - середина 30-х гг): Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1996.
2. Зиярмал Хаятулла. Проблемы становления, развития и деятельности прокуратуры Афганистана: Дисс. . канд. юрид. наук. М., 1996.
3. Дегтярева Н.Н. Конституционно-правовой статус прокуратуры в Российской Федерации: институциональный и сравнительный анализ. М., 2000.
4. Бессарабов В.Г. Прокуратура в системе государственного контроля Российской Федерации: Дисс. . д-ра. юрид. наук. М, 2001.
5. Зайков С.Ю. Конституционно-правовой статус прокуратуры в Российской Федерации. М., 2002.
6. Потапова Л.В. Нормативные источники правового регулирования организации и деятельности органов прокуратуры Российской Федерации: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2005.
7. Осипян С.А. Российский федерализм и конституционно-правовой статус прокуратуры: концептуальные проблемы: Дисс. . д-ра. юрид. наук. М., 2006.
8. Диноршоев А. М. Конституционные основы разделения властей в Республике Таджикистан: Автореф. Дис. . канд. юрид. наук. Душанбе, 2006. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.dissercat.com/content/konstitutsionnye-osnovy-razdeleniya-vlastei-v-respublike-tadzhikistan> (дата обращения: 25.02.2013).
9. Гонибесов Д.А. Надзор прокуратуры за соблюдением прав и свобод человека и гражданина: Дисс. . канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2007.
10. Черепанов М.М. Принципы организации и деятельности российской прокуратуры: Дисс. . канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2008.
11. Махмудов И.Т. Теоретические основы и научно-практические проблемы прокурорского надзора за исполнением законов в оперативно-разыскной деятельности (по материалам Республики Таджикистана): Дисс. . канд. юрид. наук. М., 2008.
12. Еремина Н. В. Место прокуратуры Российской Федерации в системе разделения властей: теоретико-правовое исследование: Дисс. . канд. юрид. наук. М., 2009.
13. Мухаммадиев И.С. Образование и становление органов прокуратуры на севере Таджикистана в 1923-1930 гг.: исторический аспект исследования: Дисс. канд. ист. наук. Худжанд, 2009.
14. Сафонова Т.Ю. Конституционно-правовое регулирование деятельности прокуратуры России как государственного органа с особым правовым статусом: Дисс. ... канд. юрид. наук. Елец, 2011.

15. Виноградов О. Прокуратура в системе органов государственной власти // Законность. 1997. № 4.
16. Ломовский В.Д. О понятии и значении прокурорского надзора в современных условиях // Закон и право. 2001. № 2.
17. Чуглазов В. Прокуратура в системе органов государственной власти // Законность. 2003. № 2.
18. Кулагин П. Прокуратура должна стать органом президентской власти // Законность. 2001. № 1.
19. Костенко Н.И. Место прокуратуры в государственном механизме // Государство и право. 1995. № 11.
20. Скуратов Ю.Н. Концептуальные вопросы развития прокуратуры в период правовой реформы в Российской Федерации // Законность. 1997. № 3.

Махмудов И. Т.

Аннотация

К вопросу о месте прокуратуры Республики Таджикистан в системе разделения властей

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

Mahmudov I. T.

The summary

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

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

Сафаров А.И.^{59*}

Оид ба баъзе паҳлуҳои мафҳуми ҷабрдида

дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва ҳуқуқи муҳофизатии ҷиноятӣ

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

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

⁵⁹ номзади илми ҳуқук, дотсенти кафедраи ҳуқуқи ҷиноятӣ факултаи ҳуқуқи ДМТ

Содир намудани ҷиноят чун вайрон намудани тартиботи дар ҷомеа мавҷуд буда, ҳатман ба яке аз манфиатҳои субъектони муносибатҳои ҷамъиятии бо қонуни ҷиноятӣ ҳифзшаванда-шахсият, ҷомеа ва давлат зарар мерасонад. Ҷиноят барои он ба ҷамъият ҳафнок эътироф гаштааст, ки ба ҷомеа зараровар аст. Содир намудани кирдоре, ки ба манфиатҳои иҷтимоӣ зарар нарасонад ё таҳти расонидани зарар қарор надихад, наметавонад чун амали зиддиҷамъиятӣ эътироф гардад. Вобаста ба ин, дар сурати мавҷудияти асосҳои кофӣ, пеш аз ҳама бо дарназардошти ба ҷамъият ҳафнок будани кирдор он аз ҷониби қонунгузор ба шумули ҷиноятҳо ворид карда мешавад.

Таҳлили қонунгузориҳои ҷиноятӣ кишвар нишон медиҳад, ки он барои танзими фаъолияти шахс баъд содир намудани ҷиноят равона карда шудааст. Чунин ба назар мерасад, ки субъекти муносибатҳои ҷамъиятии баъди содиршудани ҷиноят ба миён омада танҳо давлат ва мақомоти он ва ҳуди ҷинояткор мебошад. Аммо чунин шуда наметавонад, ки ҳамаи ҷиноятҳо сирф ба манфиатҳои давлатӣ таҷовуз намуда, ба ҳуқуқи озодиҳои шахсони ҷисмонӣ таъсир нарасонад. Бо дарназардошти ин, тамоми кирдорҳои аз ҷониби қонунгузор криминализатсияшуда на танҳо ба манфиатҳои давлату ҷомеа, балки ба ҳуқуқи озодиҳои шахсони алоҳида низ зарар мерасонанд ё эҳтимолияти расонидани зарарро ба миён меоваранд. Аз ин рӯ, субъекти муносибатҳои баъди содирнамудани ҷиноят ба миён омада, аз як тараф давлат ва ҷабрдида ва аз тарафи дигар шахси ҷинояткор ва дар баъзе ҳолатҳо намояндаи онҳо (масалан, агар шахси ҷинояткор ноболиғ бошад) шуда метавонад. Бинобар ин, қонунгузорро зарур аст, ки ҳангоми таҳияи қонунгузориҳои ҷиноятӣ на танҳо вазъи ҳуқуқии шахси ҷиноятсодирнамуда, инчунин ҳолати ҳуқуқии шахси дар натиҷаи содир намудани ҷиноят зарардида ба эътибор гирифта шавад. Маҳз имрӯз замоне фаро расидааст, ки дар баробари танзими фаъолияти шахси ҷиноятсодирнамуда, қонунгузориҳои ҷиноятӣ бояд манфиатҳои ҷабрдидаро низ то андозае ифода созад. Чунки моддаи 21 Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон ҷабрдидаро дар ҳифзи қонун қарор дода, давлатро ӯҳдадор сохтааст, ки ба сифати кафили ҳифзи судӣ ва барқароркунандаи зарари расонидашуда ба ҷабрдида баромад намояд.

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

Муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ ин муносибатҳои ҷамъиятии объективан мавҷуда мебошанд, ки бо содир шудани ҷиноят, ки дорои тамоми элементҳои таркиби ҷиноят мебошанд. Муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ чун муносибатҳои дигари ҷамъиятӣ дорои субъектони худ мебошад. Оид ба субъектони муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ дар байни олимони ақидаи ягона вучуд надорад⁶⁰. Асосан ба сифати субъектони чунин муносибатҳо танҳо давлат ва ҷинояткорро номбар мекунанд. Аммо имрӯзҳо дар илми ҳуқуқи ҷиноятӣ концепсияҳои нав ҷиҳати васеъ намудани субъектони муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ пешниҳод карда шуда, ба сифати субъект ҷабрдида ва дигар шахсони ба оқибати муносибатҳои ҳуқуқи ҷиноятӣ алоқаманд номбар карда мешаванд, ки чунин ҳолат аз вазъи инкишофи қонунгузорӣ бармеояд. Ҳамин тавр гуфтан мумкин аст, ки ба сифати субъекти чунин муносибатҳо асосан давлат, ҷинояткор ва ҷабрдида баромад мекунанд.

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

⁶⁰ Генрих Н.В. Предмет и метод уголовно-правового регулирования: история, теория и практика. М., 2011. С.112.

равона мекунем.

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

Новобаста аз муқарар намудани мафҳуми “ҷабрдида” дар қонунгузории мурофиавии ҷиноятӣ оид ба масъалаи вазъи ҳуқуқӣ-ҷиноятии он таҳқиқотҳои муайн аз ҷониби олимони ҷи дар даврони Шӯравӣ⁶¹ ва ҷи дар даврони пасошӯравӣ⁶² гузаронида шудааст.

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

1. Ҷабрдида аз ҷиноят чун анъана ҳамчун қисми таркибии объекти ҷиноят. Ҳангоми содир намудани ҷиноят дар баробари объекти ҷиноят ҷабрдида чун субъекти муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки аз ҷониби қонуни ҷиноятӣ ҳифз карда мешавад, низ вуҷуд дорад. Ягон ҷиноят бе ҷабрдида, ки қисми таркибии объекти ҷиноят мебошад, вуҷуд дошта наметавонад⁶³.
2. Ҷабрдида аз ҷиноят шакли “инсонии” предмети ҷиноят ё “предмети ҷондор”-и, ки аз нуқтаи назари ахлоқ чунин номгузори карда намешавад⁶⁴. Ҷабрдида аз ҷиноят элементи мустақили таркиби ҷиноят набуда, балки чун субъекти муносибатҳои ҷамъиятӣ дар натиҷаи ҷиноят зарар дида, ҷузъи объекти ҷиноят ва мебошад.

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

⁶¹ Дагель П.С. Потерпевший в советском уголовном праве. Владивосток, 1974; Красиков А.Н. Сущность и значение согласия потерпевшего в советском уголовном праве. Саратов, 1976.

⁶² Фаргиев И. А. Учение о потерпевшем в уголовном праве России. Автореф... дис. д-ра юрид. наук. М., 2005; Батюкова В.Е. Потерпевший в уголовном праве. Автореф... канд. юрид. наук. М., 2005; Залозный А.В. Современные проблемы учения о потерпевшем// Вестник СамГУ. 2006. №10/3 (50). С. 143-148; Залозный А.В. Системный анализ категории «потерпевший» в уголовном праве и уголовном процессе// Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия «Право». 2007. № 1. С.174-175; Владимирова О.А. Потерпевший в уголовном праве: проблемы определения понятия// Вестник Владимирского юридического института. №2 (19). С. 61-66; Гаджиев А.А., Гаджиев Д.Г. Потерпевший в системе объективных признаков состава преступления// Пробелы в российском законодательстве. 2010. №1. С. 141-143.

⁶³ Лопашенко Н.А. Несовершеннолетний как потерпевший и субъект в преступных посягательствах// Правовая политика и правовая жизнь. 2001. №1. С. 134.

⁶⁴ Коржанский Н.И. Предмет преступления. Волгоград, 1986. С. 133; Кудряцев В.Н. О соотношении предмета и объекта преступления по советскому уголовному праву// Советское государство и право. 1951. №8. С. 48.

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

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

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

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

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

Барои таносуб⁶⁵ намудани мафҳуми ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва ҳуқуқи мурофиавии ҷиноятӣ аввалан алоқамандии онро дида мебароем.

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

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

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

Фарқияти мафҳуми ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва мурофиаи ҷиноятӣ мумкин аст, аввалан вобаста ба лаҳзаи ба вучуд омадани онҳо муқаррар намуд. Агар ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ баъди содир намудани ҷиноят ба миён ояд, пас он дар мурофиаи ҷиноятӣ дар баробари содир шудани ҷиноят бо дарназардошти шартҳои иловагӣ-баровардани қарор дар дораи ҷабрдида эътироф намудани шахси воқеӣ ё ҳуқуқӣ ба миён ояд. Дар вобастагӣ ба ин, баъзе олимони мурофиачӣ талаботи Кодекси мурофиавии ҷиноятиро зерин тозиёнаи танқид гирифта, аз он изҳори нохушӣ мекунанд, ки бояд ҷабрдида эътироф шудани шахс аз иродаи шахси пешбарандаи тафтишоти пешакӣ вобаста набошад⁶⁶. Аз мантиқи ин андешаҳо чунин хулосабарорӣ кардан мумкин аст, ки вобаста ба масъалаи муқаррар намудани ҷабрдида, новобаста аз қарори мақоми давлатӣ, аз лаҳзаи содир намудани ҷиноят наздикшавии танзими он дар ҳуқуқи ҷиноятӣ ва мурофиаи ҷиноятӣ ба назар мерасад.

Сониян, ҷабрдида дар ҳуқуқи ҷиноятӣ дорои хусусиятҳои сирф инфиродӣ буда, ба чунин сифат шахсе шуда мебошад, ки бевосита дар натиҷаи содир намудани ҷиноят зарар дидааст. Масалан, шахсе, ки дар натиҷаи

⁶⁵ Таносуб: 1. Нисбати ду чиз ба ҳамдигар; таносуби андом ба ҳамдигар; муносиб ва шинам будани аъзои бадан. 2. *риёз.* баробарии ду нисбати *риёзӣ*// Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ (ибора аз ду ҷилд). Ҷилди 2 (О-Я). Душанбе -2008. С. 309.

⁶⁶Гриненко А.В. Потерпевший должен иметь не меньше процессуальных прав, чем обвиняемый// Российский юстиция. 2003. №9. С. 18; Иванов В.В. Проблемы реализации и процессуальные гарантии конституционного права потерпевшего на доступ к правосудию и судебную и защиту. Автореф...на соис. канд. юрид. наук. Самара, 2004. С. 8.

куштор аз ҳаёт маҳрум шудааст. Аммо дар ҳуқуқи мурофиавии ҷиноятӣ аз рӯи парвандаҳои ҷиноятӣ вобаста ба ҷиноятҳое, ки оқибати онҳо боиси марги ҷабрдида гардидааст, ҳуқуқҳои ҷабрдида ба яке аз ҳешовандони наздики ӯ мегузарад. Мутобиқи банди 25-и моддаи 6 КМҶ ба гурӯҳи ҳешовандони наздик падару модар, фарзандон, фарзандхондагон, фарзандхондашудагон, бародарон ва хоҳарон, бобо, бибӣ (модаркалон), набера, инчунин ҳамсар дохил мешаванд. Номгӯи ин шахсон ниҳой буда, дигар ҳешовандони шахси ғавтида, инчунин шахсони дигар (масалан, ҳамсояҳо, шиносҳои ғавтида) наметавонанд ҷабрдида эътироф карда шаванд.

Дар ҳолате, агар ҷабрдида бинобар ноболиғӣ ва ё камбудихоӣ ҷисмонӣ рӯҳӣ доштани ҳуқуқи манфиатҳои қонунии худро мустақилона ҳимоя карда натавонад, тибқи қисми 2-и моддаи 45 КМҶ ҳатман намояндаи қонунии ӯ ё намоянда барои иштирок дар парвандаи ҷиноятӣ ҷалб карда мешавад. Агар асос ба миён ояд, ки намояндаи қонунии ҷабрдидаи ноболиғ зидди манфиатҳои ӯ амал менамояд, судя дар бораи дур кардани шахси мазкур аз иштирок дар парванда қарор (таъинот) қабул намуда, тартиби пешниҳоди шикоятро нисбати қарор (таъинот) ғавмонидани, бобати ба ҳайси намояндаи қонунии ноболиғ таъин кардани шахси дигар ё намояндаи мақомоти васоят ва парасторӣ чораҳо меандешад.

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

Аз таҳлил зикршуда чунин хулосабарорӣ намудан мумкин аст, ки дар қонунгузори кишвар як истилоҳ дар ду соҳаи ҳуқуқ маънову манзалати ҷудогона дорад. Вобаста ба ин аз тарафи олимони роҳҳои гуногуни ҳалли он пешниҳод карда мешавад.

Роҳи аввали ҳалли ин масъала ин наздик намудани моддӣ ва мурофиавии ҷиноятӣ ҷабрдида буда, вақти ба миён омадани онро аз лаҳзаи содир намудани ҷиноят, новобаста аз қарори мақоми давлатӣ муқарар бояд намуд. Тарафдорони ин тарзи ҳалли масъала П.С. Дагел, А.В. Гриненко ва В.В. Иванов мебошанд⁶⁷. Аммо яқоя намудани мафҳуми моддӣ ва мурофиавии ҷабрдида дар баробари ҳалли ин масъала, боз мушкилотҳои дигарро ба миён меоварад. Аввалан, ба мақоми ҳуқуқтатбиқкунанда дар муқарар намудани ҷабрдида вобаста ба ҳар як ҳолати қарор ва ба мурофиавии судии ҷиноятӣ роҳ додани он ба мушкилӣ дучор мегардад. Маҳз бо роҳи қабули қарор ҷиҳати эътирофи шахс ба сифати ҷабрдида ин ҳолатро мумкин аст бартараф намуд. Дуввум, мақомоти ҳифзи ҳуқуқ ҳангоми набудани ӯҳдадорӣ ҷиҳати қабули қарор барои эътирофи ҷабрдида, метавонанд ин амалро иҷро накарда, ба амалишавии ҳуқуқҳои шахс монеа эҷод намоянд.

Роҳи дуюми ҳалли масъалаи зикршуда аз ҷониби А.В. Сумачев ва П.С. Яни пешниҳод гардидааст⁶⁸. Ба

⁶⁷ Дагел П.С. Асари зикршуда. С. 17; Гриненко А.В. Асари зикршуда. С. 18; Иванов В.В. Асари зикршуда. С. 8.

⁶⁸ Сумачев А.В. Пострадавший как субъект уголовного правоотношения. Тюмень, 1999. С.6; Яни П.С. Законодательное определение потерпевшего от преступления// Российское юстиция. 1995. №4. 41.

ақидаи ин олимони мафҳуми моддии ҷабрдида дар қонунгузорию ҷиноятӣ “зарардида”(пострадавший) ва мафҳуми муовинавии онро “ҷабрдида”(потерпевший) бояд номгузорӣ кард. Ин изҳори назарро дастгирӣ намуда, иловатан бояд қайд намуд, ки дар баробари манфиатнокӣ, ворид намудани ҳар гуна истилоҳи нав дар қонунгузорӣ мушкилоти навро низ ба миён мегузорад. Аз ин сабаб зарур аст, то он аз ҷониби муҳаққин мавриди таҳлили ҷидии илмӣ қарор гирифта, баъдан вориди қонунгузорӣ гардад.

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

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

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

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

Панҷум, моддаи 73 КҶ яке аз намудҳои озод кардан аз ҷавобгарии ҷиноятиро бо сабаби оштии шудан бо ҷабрдида муқарар нмаудааст. Ба эътибор гирифтани ақидаи ҷабрдида дар яке аз масъалаҳои муҳими қонунгузорию ҷиноятӣ – амалисозии ҷавобгарии ҷиноятӣ ин нишонаи муносибати нави давлату мақомоти ҳуқуқтатбиқкунанда бо ҷабрдида мебошад.

Адабиётҳо

1. Генрих Н.В. Предмет и метод уголовно-правового регулирования: история, теория и практика. М., 2011.
2. Дагель П.С. Потерпевший в советском уголовном праве. Владивосток, 1974;
3. Красиков А.Н. Сущность и значение согласия потерпевшего в советском уголовном праве. Саратов, 1976.
4. Фаргиев И. А. Учение о потерпевшем в уголовном праве России. Автореф... дис. д-ра юрид. наук. М., 2005;
5. Батюкова В.Е. Потерпевший в уголовном праве. Автореф... канд. юрид. наук. М., 2005;
6. Залозный А.В. Современные проблемы учения о потерпевшем// Вестник СамГУ. 2006. №10/3 (50).
7. Залозный А.В. Системный анализ категории «потерпевший» в уголовном праве и уголовном процессе// Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия «Право». 2007. № 1.
8. Владимирова О.А. Потерпевший в уголовном праве: проблемы определения понятия// Вестник Владимирского юридического института. №2 (19).
9. Гаджиев А.А., Гаджиев Д.Г. Потерпевший в системе объективных признаков состава преступления// Пробелы в российском законодательстве. 2010. №1.
10. Лопашенко Н.А. Несовершеннолетний как потерпевший и субъект в преступных посягательствах// Правовая политика и правовая жизнь. 2001. №1.
11. Коржанский Н.И. Предмет преступления. Волгоград, 1986.
12. Кудряцев В.Н. О соотношении предмета и объекта преступления по советскому уголовному праву// Советское государство и право. 1951. №8.
13. Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ (ибораат аз ду ҷилд). Ҷилди 2 (О-Я). Душанбе -2008.

14. Гриненко А.В. Потерпевший должен иметь не меньше процессуальных прав, чем обвиняемый// Российский юстиция. 2003. №9.
15. Иванов В.В. Проблемы реализации и процессуальные гарантии конституционного права потерпевшего на доступ к правосудию и судебную и защиту. Автореф...на соис. канд. юрид. наук. Самара, 2004.
16. Сумачев А.В. Пострадавший как субъект уголовного правоотношения. Тюмень, 1999.
17. Яни П.С. Законодательное определение потерпевшего от преступления// Российское юстиция. 1995. №4.

Сафаров А.И.

Анотация

**Некоторые аспекты понятия потерпевший
в уголовном и уголовно-процессуальном праве**

В статье анализируются некоторые теоритические аспекты понятие потерпевший в уголовном и уголовно-процессуальном праве, а также автор показывает общие и особенности данной проблеме по конкретные примеры.

Safarov A.I.

The summary

Холиқов Ш.Л.⁶⁹

**Аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан (моддаи 108) ва қасдан расонидани зарари вазнин ба саломати, ки
боиси марги ҷабрдида гардидааст (б «в» қ.3 м. 110): фарқияти таркибҳо**

Ключивые слова: неосторожности, смерть, отличие составов, тяжкого вреда, здоровью.

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

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

Таҳлили парвандаҳои ҷиноӣ ва ҳукмномаҳои судии омӯхташуда тибқи моддаи 108 КҶ ҚТ имконият медиҳад чунин хулоса барорем, ки 5,43% парвандаҳои ҷиноӣ, ки аз рӯи онҳо тибқи қ. 1 моддаи 108 КҶ ҚТ ҳукм бароварда шудааст, аз ҷониби мақомоти тафтишоти пешакӣ тибқи банди «в» қисми 3 моддаи 110 КҶ ҚТ нодурст баҳо дода шудаанд. Аз ин лиҳоз гуфтан мумкин аст, ки ҳуқуқтатбиқкунандагон ба ҳатоғӣ роҳ дода, аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан (моддаи 108 КҶ ҚТ) ва қасдан ба саломатӣ расонидани зарари вазнине, ки барои ҳаёти инсон хавфнок буда, аз аз беэҳтиётӣ боиси ҷавби ҷабрдида мегардад б. «в» қ. 3 моддаи 110 КҶ ҚТ) на ҳама вақт дуруст фарқ карда метавонанд.

⁶⁹ Аспиранти шӯбаи рӯзонаи кафедраи ҳуқуқи ҷиноятӣ факултети ҳуқуқшиносии ДМТ

Ҳамин тариқ, аз ҷониби мақомоти тафтишоти пешакии ноҳияи Фирдавсии ш. Душанбе кирдори зерини А. бо банди «в» қ. 3 моддаи 110 КҶ ҚТ баҳо дода шудааст: А. хангоми низоъ бо М. ба рӯйи вай бо мушт зарба зад, ки аз ин зарба М. мувозинатро аз даст дода, сарнокӣ фароравон ба роҳгузари асфалтпӯш бархӯрд ва дар натиҷа ба устухони майнаи сари вай ҷароҳати пӯшида расонида шуд. Марги М. пас аз як рӯзи бардоштани ҷароҳат фаро расид. Суд ба хулоса омадааст, ки қасди А. ҷиҳати расонидани зарари вазнин ба саломатии М. муқаррар карда нашудааст, зеро ҷароҳати устухони майнаи сар, ки боиси зарари вазнин ба саломатӣ ва баъдан марги М. гардидааст, на аз зарбаи расонидаи А. ба рӯйи ҷабрдида мебошад, балки аз зарбаи бархӯрии қисми чапи пушти сар бо қисми саҳт ба вучуд омадааст. Бинобар ин суд ба хулосаи дуруст омадааст, ки амалҳои А. бо б. «в» қ. 3 моддаи 110 КҶ ҚТ бояд бо қ.1 моддаи 108 КҶ ҚТ аз нав баҳо дода шаванд.

Мисоли овардашуда аз он шаҳодат медиҳад, ки аз ҷониби ҳуқуқтатбиқкунанда (муфаттиш) фарқ накардани қасд ва безҳаётӣ боиси нодуруст додани баҳои ҳуқуқӣ ба ҷинояти содиршуда гардидааст. Камбудии тафтишот аз ҷониби суд ислоҳ гардида, ба ҷинояти содиршуда баҳои дуруст дода шудааст.

Ҳамзамон, баҳои нодуруст боиси баровардани ҳукми ноадолатона мегардад, ки «аз рӯйи вазнинии оқибатҳо барои ақидаҳои ҳуқуқии шаҳрвандон пас аз пурра сафедкунии айбдоршаванда ва маҳкумкунии бегуноҳ дар ҷойи дуҷум меистад»⁷⁰.

Ғайр аз ин, баҳои нодуруст дар марҳилаи тафтишоти пешакӣ айбдоршавандаро аз пешниҳоди ариза оид ба баррасии парванда бо тартиби махсус маҳрум месозад, ки ин ҳолат на танҳо ба маҳдудкунии ҳуқуқҳои айбдоршаванда оварда мерасонад, балки барои сарфакории мурофиавӣ ва иқтисодӣ мусоидат мекунад. Дар он ҳолате, ки таҷрибаи судӣ чунин нишон медиҳад, «тартиби махсус имконият медиҳад, ки адолат доир ба парвандаҳои ҷиноӣ февран ва сарфакорона татбиқ ёбад, харчи вақт, хароҷоти моддӣ ва маънавии иштирокчиёни мурофиа ихтисор карда шуда, инчунин хангоми тафтишоти пешакӣ ва мурофиаи судӣ айбдоршавандаро ба рафтори мусбат ҳавасманд мегардонад»⁷¹.

Ҳамин тариқ, «дурстии интиҳоб ва татбиқи меъёри қонун дар ҳар кадом ҳолат на танҳо ба тақдири инсон, балки ба тафсири дуруст таъсири худро мерасонад»⁷².

Аз назарияи ҳуқуқи ҷиноӣ маълум аст, ки барои баҳои дурусти кирдори барои ҷамъият хавфнок «муқаррар кардани айният байни таркиби воқеии ҷиноят (таркиби кирдори содиршуда) ва таркиби юридикӣ (таркиби ҷинояти дар диспозитсияи ин ва ё он меъёри ҳуқуқи ҷиноӣ дарҷегардида) зарур мебошад»⁷³.

Нишонаҳои объективӣ ва субъективии таркибҳои ҳуқуқии моддаҳои 108(аз безҳаётӣ ба марг расонидан) КҶ ҚТ ва б. «в» қ.3 моддаи 110 (қасдан расонидани зарари вазнин ба саломати, ки аз безҳаётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст)-ро таҳлил мекунем:

Ҷадвали 1. Ҷузъҳои таркиби ҷиноятҳое, ки бо моддаҳои 108 КҶ ҚТ ва б. «в» қ.3 моддаи 110 пешбинӣ карда шудаанд

⁷⁰ Савельева В.С. Основы квалификации преступлений: учебное пособие. - 2-е изд., перераб. и доп. //Уральская юридическая академия, 2011 г.

⁷¹ Кондратьева И.О. Квалификация преступлений при конкуренции уголовно-правовых норм.// Труды СГА.2010.№ 7

⁷² Семернёва Н.К. Квалификация преступлений (части Общая и Особенная): научно-практическое пособие. // Уральская юридическая академия, 2011 г.

⁷³ Кузнецова Н.Ф. Проблемы квалификации преступлений. Лекции по спецкурсу, М.,2007 г.

	б. «в» қ.3 моддаи 110 КҶ ҚТ	моддаи 108 КҶ ҚТ
Қузъи таркиб Объект	1. Саломатии инсон, муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро бахри саломатӣ ба танзим меоранд 2. Ҳаёти инсон, муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро бахри ҳаёт ба танзим меоранд	1. Ҳаёти инсон, муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро ба танзим меоранд 2. Эҳтимоли объекти иловагии бевосита – муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳангоми амалисозии вазифаҳои касбӣ ба вучуд меоянд
Қиҳати объективӣ	Кирдори барои ҷамъият хавфнок дар намуди ҳаракат (беҳаракатӣ), ки ба саломатӣ зарари вазнин расонидааст, фарорасии оқибатҳо ба мисли марг ва алоқа байни кирдору оқибатҳои фарорасида	Кирдори барои ҷамъият хавфнок дар намуди ҳаракат (беҳаракатӣ) ва алоқа байни оқибатҳои фарорасида
Субъект	Умумӣ – шахси воқеӣ, бошуур, ки сину солаш ба 14 расидааст	1. Умумӣ – шахси воқеӣ, бошуур, ки сину солаш ба 16 расидааст 2. Эҳтимоли субъекти махсус – шахси воқеии бошуур дорои касби муайян, ки сину солаш ба 16 расидааст, ки аз рӯи касби худ вазифадор аст қоидаҳо ва стандартҳои муайяно риоя намояд.
Қиҳати субъективӣ	1. Қасд (бевосита ва ё бавосита) барои расонидани зарари вазнин ба саломатӣ 2. Беэҳтиётӣ (дар шакли худбоврӣ ва ё бепарвоӣ) нисбат ба оқибатҳо ҳамчун марг	1. Беэҳтиётӣ (дар шакли худбоварӣ ва ё бепарвоӣ) нисбат ба оқибатҳо ҳамчун марг

Аз ҷадвали дарҷефта бармеояд, ки ба марг расонидан аз беэҳтиётӣ (моддаи 108 КҶ ҚТ), қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марг ҷабрдида гардидааст (б. «в» қ. 3 моддаи 110 КҶ ҚТ) чунин фарқият дорад:

Баҳодиҳии махсуси таркиби қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст, сӯйқасди ду объект мебошад: ҳаёт ва муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро ба ҳаёт ба танзим меоранд; саломатӣ ва муносибатҳои ҷамъиятӣ, ки ҳуқуқи инсонро ба саломатӣ ба танзим меоранд. Дар он асно, ки объекти аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан ҳаёт ва муносибатҳои ҷамъиятӣ ҳуқуқи инсонро ба ҳаёт ба танзим меоранд ва мумкин аст объекти бевоситаи иловагӣ – муносибатҳои ҷамъиятӣ бошанд, ки ҳангоми амалисозии вазифаҳои касбӣ ба вучуд меоянд.

Тарафи объективии таркиби қиноят, ки бо б. «в» м.110 КҶ ҚТ пешбинӣ карда шудааст, дар тафовут аз тарафи объективии таркиби аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан, онро дар назар дорад, ки амалҳои

айбдоршаванда бояд ба расонидани зарари вазнин ба саломатӣ нигаронида шуда бошанд.

Барои муқаррар кардани ин аломати тарафи объективӣ бояд тамоми чараёни сӯиқасди зиддиҳуқуқӣ мавриди омӯзиш қарор дода шавад ва онро аз нуқтаи назари тамоми ҳодисаҳо, ки аз лаҳзаи оғози кирдори барои ҷамъият хавфнок то фарорасии натиҷаи ҷиноӣ рух додаст, таҳлил бояд кард. Танҳо дар ҳолати мавҷуд будани алоқа байни кирдорҳои барои ҷамъият хавфноки айбдоршаванда ва айби вай аз беэҳтиётӣ нисбати оқибатҳо, кирдор ҳамчун намуди махсуси расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки боиси ба марг расидани ҷабрдида шудааст, метавонад ҳисобида шавад. Тарафи объективии аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан дорои чунин хусусият мебошад, ки амалҳои айбдоршаванда баҳри расонидани зарари вазнин ба саломатӣ нигаронида нашудаанд.

Ҳангоми ҷудокунии таркибҳои номбурда бояд аломатҳои тарафи объективии таркибҳои ҷиноятҳое, ки бо 108 КҶ ҚТ ва б. «в» қ.3 моддаи 110 пешбинӣ карда шудаанд, ба назар гирифта шаванд.

Ҷиноятҳои муқоисашаванда бо синну соли субъект низ фарқ мекунанд. Аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан он дар сини 16-солаги фаро мерасад, дар он ҳоле, ки субъекти қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ шахси синну солаш ба 14 расида мебошад. Дар ҳарду ҳолат ин шахси муқалафи ҷисмони мебошад. Дар ҳолати аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан субъект метавонад махсус бошад – шахси дорои касби муайян.

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

Дар ҳарду ҳолат муносибати шахси айбдор нисбат ба марги ҷабрдида дар беэҳтиётӣ ифода (бепарвой ва ё худбоварӣ) меёбад. Фарқияти асосӣ дар он мебошад, ки барои баҳо додани кирдорҳои айбдоршаванда бо б. «в» қ.3 м. 110 КҶ ҚТ бояд қасди бевосита ва бавоситаи расонидани зарари вазнин ба саломатӣ дар баробари беэҳтиётӣ нисбат ба марги ҷабрдида муайян карда шавад, ки дар таҷриба душвориҳои муайян ба миён меорад.

Роҳ додан ба хатогӣ ҳангоми баҳодиҳӣ бо он низ вобастагӣ дорад, ки ҳангоми қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст, ҳаракатҳои қаблии барқасдона то фарорасии марги ҷабрдида дар баҳодиҳии кирдори содиршуда нақши муҳимро ишғол мекунанд, дар ин асно аксар вақт аз ҷониби ҳуқуқтатбиқкунанда ба назар гирифта намешавад, ки ҳаракатҳои барқасдона бояд ба саломатӣ зарари вазнин расонанд.

Муайянкунии тарафи субъективии ҷиноят бевосита аз муқаррароти моддаи 7 КҶ ҚТ бармеоянд, ки тибқи онҳо «шахс танҳо бинобар он амалҳои (беамалӣ) барои ҷамъият хавфнок ба ҷавобгарии ҷиноӣ кашида мешавад, ки нисбати онҳо айбдорӣ вай муқаррар карда шудааст». Бинобар ин дуруст муайян кардани шакл ва намуди айбдорӣ, шартӣ зарурӣ барои ба ҷавобгарии ҷиноӣ кашидани шахс мебошад.

Ҳамин тариқ, қайд кардан ҷоиз аст, ки ҳангоми ҷудокунии чунин таркибҳои ҷиноятҳо, ба мисли аз беэҳтиётӣ ба марг расонидан ва қасдан расонидани зарари вазнин ба саломатӣ, ки аз беэҳтиётӣ боиси марги ҷабрдида гардидааст, барои баҳодиҳии дурусти кирдори содиршуда, бояд ба муқарраркунии аломатҳои

объективӣ ва субъективӣ таркиби ҷиноят диққати махсус дода шавад.

Адабиётҳо

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

Холиков Ш.Л.

Анотация

Причинение смерти по неосторожности (ч.1ст. 108) и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего (п. «в» ч.3 ст. 110): отличие составов

В статье анализируются некоторые проблемы квалификации преступление причинение смерти по неосторожности от умышленное причинение тяжкого вреда здоровью повлекшее по неосторожностью смерть потерпевшего, проблемы квалификации указанных преступление, а также их отличия исходя из судебной и следственной практики.

Kholikov SH.L.

Annotation

Causing death by negligence (ch.1st. 108) and intentional infliction of serious bodily injury that resulted in the death of the victim ("c" Part 3 of Art. 110): Unlike compositions

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

III. Муаммоҳои ҳукуки граждони

III. Проблемы гражданского права

Рольф Книпер*

Ликвидация обществ

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

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

Гражданское законодательство Туркменистана следует хорошему международному стандарту, согласно которому регистрация юридического лица в государственном реестре имеет учредительную силу для существования данного юридического лица. Ч. 4 ст. 52 Гражданского кодекса Туркменистана (ГК Туркменистана) определяет, что оно возникает с момента регистрации в качестве самостоятельного субъекта прав и обязанностей. То же самое правило действует согласно ст. 3 Закона Туркменистана «Об акционерных обществах» (ЗАО Туркменистана). Соответственно оно считается ликвидированным с момента внесения регистрационной записи об окончании ликвидации. Законодателю ясно, что регистрация в каждом случае обозначает конец какого-либо процесса. Как создание, так и ликвидация - это процессы, на которые порой может потребоваться несколько лет времени (самая долгая ликвидация, о которой мне известно, касается одного германского акционерного общества, ликвидационное производство которого затянулось более чем на 70 (!) лет). По этой причине необходимо обеспечить, чтобы не только окончание ликвидации, то есть окончательная ликвидация, но и само начало ликвидационного производства отмечалось в реестре. Именно таким образом следует дополнить ч. 5 ст. 67 ЗАО Туркменистана, содержащую подробнейшие предписания, посвященные ликвидации. Закон Туркменистана «Об акционерных обществах»¹ показывает, что «добровольная»² ликвидация рассматривается в качестве одной из трех форм прекращения юридических лиц, и что она дополняется реорганизацией в форме слияния, поглощения, разделения, выделения и преобразования (ст. 61-66 ЗАО Туркменистана), с одной стороны, а также банкротство (ст. 68 ч. 2 ЗАО Туркменистана), с другой стороны. Это верно, если существует ясность относительно того, что в случаях преобразования акционерное общество, зарегистрированное в реестре, прекращается, тем не менее, его идентичность, то есть права, обязанности и имущество, сохраняются по балансовой стоимости. Не совсем четко видно в законе, что банкротство и ликвидация не находятся в произвольном отношении друг к другу. Поэтому с помощью законодательной техники необходимо строго разграничить эти два производства друг от друга. Должно быть совершенно ясно, что корпоративно-правовая, «добровольная» ликвидация исключена, если имеется основание для банкротства, то есть несостоятельность или неплатежеспособность. В этом смысле Закон Туркменистана «Об акционерных обществах», как мне кажется, не совсем однозначен в двух местах. С одной стороны, в Законе говорится, что ликвидаторы должны продать имущество юридического лица, если денежных средств недостаточно для

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

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

удовлетворения кредиторов (ст. 68 ч. 2). Это не соответствует задаче ликвидаторов, которая в любом случае заключается в том, чтобы реализовать все имущество, удовлетворить кредиторов и распределить оставшееся имущество между компаньонами. С другой стороны, ч.2 ст. 68 ЗоАО Туркменистана требует удовлетворения кредиторов согласно определенной очередности. Это также не учитывает потребностей процедуры ликвидации: ликвидаторы обязаны установить, достаточно ли имущество для удовлетворения всех кредиторов. Если это так, то они распределяют его между ними, а остаток между компаньонами. В какой-либо очередности нет необходимости, поскольку никому не приходится уступать в чем-либо. Если ликвидаторы установили, что имущества недостаточно для удовлетворения всех кредиторов, то тем самым имеется основание для банкротства, и они несут обязательство перевести ликвидационное производство в конкурсное производство на любой стадии производства путем подачи ходатайства о признании банкротства. И только в рамках такого производства значение имеет очередность групп кредиторов. Кстати, если ликвидатор не выполнит эту обязанность, то в Германии он не только обязан возместить причиненный вред, но и виновен в совершении уголовного преступления (§§ 71 ч. 4/84 ч. 1 п. 2 Закона ФРГ об ООО).³ Закон Туркменистана «Об акционерных обществах», как уже говорилось, по праву устанавливает зависимость существования общества в качестве субъекта права от его регистрации в реестре. Оно возникает в качестве юридического лица с момента регистрации (ст. 3) и ликвидируется в момент внесения регистрационной записи об окончании его ликвидации (ч.5 ст. 67). Ясность данной нормы следует приветствовать в большей мере еще и потому, что регулярно высказываются точки зрения, противоречащие данному осознанию. Так, например, в Германии долгое время господствующим считалось мнение, согласно которому погашение регистрационной записи об ООО в реестре имеет лишь декларативное значение, и что определяющей является ситуация отсутствия имущества, сложившаяся в результате распределения или иным способом. Данное мнение находилось в однозначном противоречии с текстом Закона ФРГ об ООО, который определяет, что ООО возникает с момента его регистрации (§ 11 ч. 1 Закона ФРГ об ООО) и что оно прекращается после окончания его регистрации в реестре. Поэтому правильно то, что это старое мнение в Германии было преодолено. Как и в законодательстве Туркменистана, теперь погашению записи в реестре придается учредительная сила, причем, правда, из прагматических соображений в качестве дополнительного элемента требуется фактическое отсутствие имущества.⁴ С другой стороны, при обсуждении исторических основ ООО часто речь идет о том, что ООО является «искусственным творением», созданным с помощью закона.⁵ Это правильно, если речь идет о положительной характеристике ООО. Однако данное высказывание становится проблематичным, когда другие юридические лица, например, акционерное общество или общественное объединение/союз (нем. «Verein»>), противопоставляются ООО и считаются возникшими органически. Это не так, поскольку все юридические лица, будучи творениями системы права, являются тем самым «искусственными творениями».⁶ Это высказывание необходимо защитить от неверного понимания с двух точек зрения, которые имеют большое значение, в том числе и для трансформационных обществ. Во-первых, оно никоим образом не легитимирует государство признавать или отказываться в признании статуса субъекта права за возникающими юридическими лицами в своего рода системе концессий. На основании закрепленных в Конституции гарантий свободы частной собственности, предпринимательской деятельности, рыночных отношений, развития творческих сил, необходимо надлежащим образом организовать порядок регистрации в реестре и особенно регистрацию в надлежащие сроки, чтобы юридические лица, которые выполняют установленные законом требования для их создания, могли бы создаваться на самом деле, а их ликвидация могла осуществляться упорядоченно и прозрачно. Сколь правильно в

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

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

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

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

целом связывать существование юридического лица с моментом его регистрации в реестре, столь же правильным является и отмеченная выше констатация того, что как создание, так и ликвидация - это процессы, которые нельзя сводить к одному моменту и требуют, как правило, длительного времени. В силу этого факта, который нельзя обойти, возникает необходимость в регулировании обеих фаз, которая здесь излагается отдельно от вариантов решения для фазы ликвидации. «Добровольная» ликвидация может быть вызвана рядом альтернативных причин, из которых ч.1 ст. 67 ЗоАО Туркменистана, как многие законы в других странах перечисляет истечение определенного времени и решение Общего собрания согласно ст. 44. В отличие от законодательства Германии здесь отсутствуют такие основания как невозможность достижения цели (§ 61 Закона ФРГ об ООО):

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

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

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

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

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

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

обязаны выполнять данное им поручение по ликвидации, однако во внешних отношениях они могут осуществлять все сделки, которые считают выгодными по экономическим соображениям с целью обеспечения максимальной выручки. Для того чтобы сделать это возможным, решение о ликвидации и его регистрация не затрагивает существование юридического лица. В законодательстве Германии и, по моему мнению, также в законодательстве Туркменистана (это следует из ст. 67 и 68 ЗоАО Туркменистана) общество продолжает оставаться правоспособным. Для того чтобы, с одной стороны, оставить ликвидаторам широкое деловое усмотрение и чтобы, с другой стороны, защитить деловой оборот. Мне представляется правильным не сводить эту правоспособность во внешних отношениях к цели ликвидации или не ограничивать соображениями *ultra vires*.⁹ Другим делом является то, что ликвидаторы во внутренних отношениях могут оказаться обязанными возместить причиненный вред (например, ст. 68 ч. 4 ЗоАО Туркменистана). Согласно законодательству Германии это имело бы место, если они виновно затягивают процесс ликвидации и, например, не используют хорошие шансы реализации. Только тогда, когда достоверно можно исходить из того, что все кредиторы удовлетворены (в Германии, например, это предполагается, когда с момента третьего обращения к кредиторам предъявить свои требования прошел 1 год и все известные к тому времени кредиторы либо удовлетворены, либо их требования обеспечены (§ 73 Закона ФРГ об ООО), остальное имущество можно распределить между компаньонами. Как правило, это происходит пропорционально их долям. При производстве, проведенном надлежащим образом, интересы компаньонов одерживают верх над интересами кредиторов. Распределение является окончательным и не может быть отменено даже по принципам неосновательного обогащения, если какой-либо кредитор заявит о себе позже. Регистрация окончания ликвидации в этом случае окончательно завершает существование ООО в качестве юридического лица. В то время как выявление каких-либо обязательств в последующем не ставит под вопрос произведенную ликвидацию юридического лица, иное правило действует в случае, когда задним числом выясняется наличие имущества. В этом случае, который в законодательстве Туркменистана еще не урегулирован, в Германии, например, предполагается, что ООО, несмотря на его погашение в реестре продолжает существовать в той мере, которая необходима для того, чтобы сделать возможной реализацию обнаруженного имущества в рамках дополнительной ликвидации задним числом, которая осуществляется ликвидаторами, назначаемыми со стороны суда. Для осуществления прочих мер, которые могут возникнуть после ликвидации ООО, например, предписанного законом хранения деловой документации или дачи определенных заявлений, в законодательстве Германии по Учредительному договору либо судом определяется один из компаньонов или третье лицо (§ 74 ч. 2 Закона ФРГ об ООО). Это то, что касается проблемных вопросов и вариантов регулирования «нормальной» ликвидации. Она не может охватить случай, который пока не затрагивается в законодательстве Туркменистана, хотя он, наверное, имеет немалое практическое значение, а именно случай полного отсутствия имущества. В таком случае ликвидационное производство не стоит проводить, поскольку оно само вновь будет стоить денег. С другой стороны, рынок требует прозрачности и стабильности права. Признавая наличие такой проблемы, законодательство Германии предусматривает, что суд вправе ликвидировать юридическое лицо, не имеющее имущества, по долгу службы (§ 60 ч. 1 п. 7 Закона ФРГ об ООО). При этом в связи с далеко идущими последствиями ликвидации суд обязан провести особенно тщательную проверку (§ 141а Закона ФРГ о добровольной подсудности). Опять же имеется возможность дополнительной ликвидации, если задним числом, т.е. после ликвидации выяснится, что у общества все же имелось имущество. Напротив, существование и появление требования пассивов не является препятствием ни для ликвидации, ни ведет к проведению дополнительной ликвидации. Особенно сложной и весьма неприятной в экономическом отношении ситуацией является то, когда имущество существует, но его не достаточно для покрытия расходов конкурсного производства, то есть судебных расходов, расходов конкурсного управляющего и конкурсного управления (см. например, § 54 Германского Положения о несостоятельности). В этом случае суд отказывает в удовлетворении ходатайства об открытии производства о

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

несостоятельности, если только кредиторы не заявят о готовности внести аванс, покрывающий указанные расходы (ср., например, § 26 Германского Положения о несостоятельности). Общепринятый и экономически целесообразный принцип, согласно которому корпоративно-правовая ликвидация отпадает, как только выясняется, что юридическое лицо является неплатежеспособным или несостоятельным, то есть ликвидация на самом деле не может быть осуществлена.

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

Литература:

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

Рольф Книпер

Аннотация

Ликвидация обществ

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

The summary

liability company

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

Ғаюров Ш. К.

Мафхум, аҳамият ва манбаҳои ҳукукии ӯҳдадорҳои нақлиётӣ

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

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

Пеш аз ҳама бояд қайд намуд, ки соҳаи инкишофёфтаи нақлиёт ҷойи ин ё он давлатро дар муносибатҳои иҷтимоӣ иқтисодӣ муайян намуда ва барои тараққиёти устувори робитаҳои берунаи иқтисодӣ мусоидат мекунад. Ба гурӯҳи кишварҳои афзалиятдор чунин давлатҳое ворид мешаванд, ки ба воситаи бандарҳои обӣ имконияти бештари иштирок дар савдои беруна доранд. Ҳамзамон аз хароҷотҳои камтари нақлиётӣ ва истифодаи ҳамлу нақли арзони бахрӣ маҳсулоти истехсолнамудаи ин давлатҳо дар муомилоти граждани арзонтар ва бинобар ин бозоргир мешаванд.

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

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

Беҳуда нест, ки дар Паёмҳои худ Президенти ҶТ ба масъалаи мазкур диққати ҷиддӣ медиҳад ва чунин муносибати оқилона самараро судманд дорад. Ин ҳолатро дар мисоли нақлиёти автомобилӣ мушоҳида намудан мумкин аст. Нақлиёти автомобили дар муомилоти молӣ нақши муҳим дорад, зеро ҷузъи асосии инфрасохтори истехсолӣ мебошад. Зиёда аз 90 фоиз ҳамлу нақли бору мусофир дар дохили ҷумҳурӣ тавассути нақлиёти автомобилӣ сурат мегирад. Ҳаҷми умумии боркашонӣ ва мусофирбарӣ тавассути нақлиёти автомобили дар давраи солҳои 1992- 2000 - ум тамоюли пастравӣ дошта, аз с. 2001 сар карда, он тамоюли пайвастаи баландравиро доро гардидааст. Баландравии миёнаи ин нишондиҳандаҳо дар солҳои 2008-2010 боркашонӣ 21,7 фоиз ва мусофирбарӣ 4,4 фоизро ташкил медиҳад. Таҳлили парки воситаҳои нақлиёти автомобилӣ аз рӯи мӯҳлати истифодабариашон кӯҳнашавии пайдарҳамии онҳоро нишон медиҳад. Масалан, теъдоди автомобилҳои боркаш ва автобусҳое, ки мӯҳлати истифодаашон аз 10 сол гузаштааст, то 80 фоиз зиёд шудааст.

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

Инфрасохтори нақлиётӣ, ҳамлу нақли мусофирон, ашё, муросилот ва бағоч бо ҳам алоқаманд буда, соҳаи мустақили хизматрасонии касбӣ дар муомилоти молӣ мебошад. Гарчанде «фаъолияти нақлиёт... идомаи раванди истеҳсолот дар доираи раванди робита»¹⁰ бошад ҳам, ҳамзамон ба назари мо соҳаи нақлиёт нақши инфрасохторӣ дорад. Ин соҳаи муҳим на танҳо ба истеҳсолот таъсир мерасонад,¹¹ балки ҷойи давлатро дар низоми арзишҳои озодии савдо, сармоягузорӣ ва рушди устувори молияи давлатӣ муайян мекунад. Бинобар ин, дар сархати 4 м. 1 Қонуни ҚТ «Дар бораи нақлиёт» аз 29. 11. с. 2000, муқаррар гардидани нақлиёт ҳамчун соҳаи истеҳсолоти моддӣ, ки кашонидани борҳо, мусофирҳо ва бағочро амалӣ мегардонад, баҳснок мебошад. Нақлиёт, ба андешаи мо, инфрасохтори ҳамлу нақли мусофирон ва ашёи муайян буда, соҳаи мустақили хизматрасонии касбӣ дар бозори молӣ мебошад.

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

Дар танзими граждани-ҳуқуқии ҳамлу нақли мусофирон, бор, муросилот ва бағоч ӯҳдадорҳои нақлиётӣ нақши муҳим доранд. Сухан дар хусуси чунин навъи ӯҳдадорӣ меравад, ки аз хизматрасонии нақлиётӣ ба вучуд омада ва дар асоси шартномаҳои ҳамлу нақл анҷом дода мешаванд. Пеш аз он, ки аломатҳои хоси ин намуди ӯҳдадорӣ граждани -ҳуқуқиро муайян ва шарҳ диҳем, зарур мешуморем, ки ҷанбаи этимологии ҳамлу нақлро таҳлил намоем. Ба фикри мо барои дарки мафҳуми дар боло ифодаёфта, тадқиқи ҷанбаи этимологии ҳамлу нақл аз аҳамият холи нест. Ҳамлу нақл дар забони тоҷикӣ аз ду калимаи бо ҳам алоқаманд: «ҳамл» ва «нақл» иборат аст. Ҳамл дар иҷрои ӯҳдадорӣ нақлиётӣ маънои бурдан, интиқол додан, бор карда бурдани чизро дорад. Ҳамл дар забони тоҷикӣ - бардоштан, боркунӣ, яъне ҳамлунақло мефаҳмонад.¹² Дар фарҳанги забони тоҷикӣ калимаи нақл маънои васеъ дошта ва фаҳмиши он ба сифати «воситаи аз ҷое ба ҷое кучидан, воситаи боркашӣ, нақлиёт»¹³ бештар ба муносибатҳои ҳуқуқи нақлиёт мувофиқ мебошад. Истифодаи воситаи нақлиёт тарзи ҳамлунақло муайян менамояд (кашида ё тела карда бурдани бор ва ғайра), ки дар навбати худ муносибатҳои ҳуқуқии тарафхоро ба вучуд меорад, тағйир медиҳад ва ё қатъ мегардонад. Дар боби 38 КГ ҚТ (м. 804 - 820) иборати воситаи нақлиёт ба маънои интиқолдиҳанда, ҳамлунақло мусофирон, ашё, муросилот ва бағоч фаҳмида мешавад, ҳамзамон қонуни мазкур мафҳуми расмии воситаи нақлиётро намекушояд. Ин мафҳумро дар қонунгузории соҳаи нақлиёт пайдо намудан мумкин аст. Мувофиқи м. 3 Қонуни ҚТ «Дар бораи ҳаракат дар роҳ» аз 4. 11. с. 1995, таҳти № 196 воситаи нақлиёт гуфта ҳамаи навъҳои автомобилҳо, тракторҳо ва воситаҳои механикӣ мефаҳманд, ки ҳаҷми кори муҳаррикашон беш аз 50см мукааб ва ҳадди аксари суръати конструктивии беш аз 40км дар 1 соат мебошад. Тибқи ин мафҳум воситаи нақлиёт - чунин ашёи воҳид ва

¹⁰ Ғафуров А. Д., Бадалов Ш. К., Сафаров Д. С., Сафаров А. И. Ҳуқуқи нақлиёт: васоити таълимӣ. -Душанбе, 2012. С. 7.

¹¹ Ба андешаи проф. Ҳ. С. Сафиев дуртар будани КВД «Талко» аз бандарҳои обӣ ва доимо зиёдшудани хароҷотҳои ҳамлу нақли глинозём ба истеҳсол ва содироти алюминии аввалия таъсири манфӣ мерасонад. Ниг.;Сафиев Х «Талко» обявано искарти пути для обеспечения сырьевой безопасности. Интервью Пайрава Чоршанбиева // www. azia. plus. tj / Санаи дастраси ба ин сомона 14. 08. с. 2013.

¹² Ниг.; Фарҳанги забони тоҷикӣ (аз асри X то ибтидои асри XX). Иборат аз ду ҷилд./ Зери таҳрири М. Ш. Шукуров., В. А. Капранов., Р. Ҳошим., Н. А. Маъсумӣ. Ҷилди II. П - Қ. Нашриёти «Сов.

Энциклопедия». М. 1969. С. 725; Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ. Иборат аз 2 ҷилд. Ҷилди 2. О - Я. (Нашри дувум). / Зери таҳрири Сайфиддин Назарзода (раис), Аҳмадҷон Сангинов, Саид Каримов, Мирзо Ҳасани Султон. Душанбе, 2010. С. 509.

¹³ Фарҳанги забони тоҷикӣ (аз асри X то ибтидои асри XX). Иборат аз ду ҷилд./ Зери таҳрири М. Ш. Шукуров., В. А. Капранов., Р. Ҳошим., Н. А. Маъсумӣ. Ҷилди I. А - О. Нашриёти «Сов. Энциклопедия». М. 1969. С. 844.

мураккаби механикиро меноманд, ки дорои муҳаррик, ҳачми муайяни корӣ ва инчунин иқтидори ҳаракаткунӣ, боркашӣ ва дигар унсурҳои барои ҳамл зарур мебошад. Ҳамин тавр ин мафҳум аз мафҳуми объектҳои инфрасохтори нақлиёт фарқ мекунад. Дар асоси сарҳати 6 м. 1 Қонуни ҚТ «Дар бораи амнияти нақлиётӣ» аз 3. 07. с. 2012, таҳти № 847 объектҳои инфрасохтори нақлиёт - маҷмуи технологие, ки роҳи оҳан, роҳҳои обии дохилӣ, хатсайрҳо, пайваस्ताкунандаи роҳҳои автомобилгард, нақбу пул, гузаргоҳи роҳи оҳан ва автобусҳо, бандарҳои махсуси моҳидорӣ ва дарёӣ, воситаҳои бандарӣ, иншоотҳои гидротехникӣ, киштиронӣ, аэродромҳо, фурудгоҳҳо, объектҳои низоми алоқа, киштиронию ҳавонавардӣ ва идораи ҳаракати воситаҳои нақлиётро дар бар мегирад, инчунин дигар биною иншоот, дастгоҳҳо ва таҷҳизоте. ки фаъолияти маҷмуи нақлиётро таъмин мекунад. Сухан оид ба чунин инфраструктурае меравад, ки истифодаи он барои таъмини ҳамлу нақл ва дигар хизматрасонии нақлиётӣ равона шудааст. Сифати хизматрасонии нақлиётӣ дар баробари омили инсонӣ, инчунин аз рақобатпазир будани объектҳои инфрасохтори нақлиёт вобастагӣ дорад.

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

нақлиёти истифодаи умум;

- нақлиёти ғайри истифодаи умум.

Ба нақлиёти гурӯҳи якум муаллиф дохил мекунад нақлиёти роҳи оҳан, киштиронии баҳрӣ ва дарёии шабакавӣ тибқи хатсайри пешакӣ мурратабшуда ва боркаш мувофиқи тарифҳои интизоршуда, нақлиёти доимо амалкунандаи автомобилӣ ва фазои ҳаво. Ба андешаи устод ба гурӯҳи дуюм чунин намуди нақлиётро ворид намудан ҷоиз аст: ҳамлкуние, ки ба талаботи шартномаи оммавӣ мувофиқ нест ва дар боркашонии дохилихоҷагӣ ва дохилиистеҳсоли ифода меёбад.¹⁴

Ба андешаи мо ба гурӯҳи дуюм истифодаи якдафинаи воситаи нақлиёт барои ҳамлкунӣ, истифодаи воситаи нақлиёт барои таъмини функцияҳои меҳнатӣ (хизматӣ), истифодаи ҳавопаймо, чархбол, автомобил ва дигар воситаи нақлиёти хусусӣ барои қонун намудани талаботҳои шахсӣ ва оилавӣ, ки аломатҳои фаъолияти соҳибкорӣ надорад.

Аз рӯи ҳолатҳои зикршуда, чунин ҳулоса намудан мумкин аст:

- ӯҳдадорҳои нақлиётӣ чунин амали ҳатмие мебошад, ки тибқи он як тараф ташкилоти тижоратии нақлиётӣ ва ё соҳибкори инфиродӣ (ҳамлкунанда) хизматрасонии музднокӣ нақлиётро (пешниҳоди воситаи нақлиёт, тарозу, омода намудани бор ба интиқол, борбардорӣ, боркашӣ, гирифтани воситаи нақлиёт ва ғайра) анҷом медиҳад, тарафи дигар молик, вакили тижоратии он ва ё харидор натиҷаи судманди чунин хизматрасониро пазируфта ва бояд ҳаққи хизматро пардохт намояд;

- табиати ӯҳдадорҳои нақлиётро робитаҳои шартномавии тарафҳои баробар ва мухтор муайян мекунад. Гарчанде дар асоси қонунгузорӣ баҳри таъмини манфиатҳои омма ва дар ҳолатҳои муайяншуда бо санадҳои судӣ ва маъмурӣ ба ин робитаҳо таъсир расонида шавад ҳам, табиати граждани - ҳуқуқии ин ӯҳдадорӣ тағйир намеёбад;

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

¹⁴ Ниг.; Тулегалиев Г. И. Избранные труды по транспортному праву / Серия «Классика казахстанской цивилистики». Алматы: НИИ частного права КазГЮУ, 2003. С. 161.

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

Бинобар ин яке аз тарафҳои фаъоли ӯхдадорихои нақлиётӣ соҳибкор мебошад, ки бо ташкил намудани шахси ҳуқуқӣ ва ё бидуни он ба хизматрасонии муздноки нақлиётӣ машғул мебошад. Истифодаи якдафъонаи воситаи нақлиёт барои ҳамлқунӣ, истифодаи воситаи нақлиёт барои таъмини функцияҳои меҳнатӣ (хизматӣ), истифодаи нақлиёти хусусӣ барои қонун намудани талаботҳои шахсӣ ва оилавӣ, ки аломатҳои фаъолияти соҳибкорӣ надорад, маънои иҷрои ӯхдадорихои нақлиётиро надорад;

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

Дар асоси қ. 1 м. 16 Қонуни ҚТ «Дар бораи нақлиёт» ба низоми нақлиёти ҚТ инҳо дохил мешаванд: нақлиёти роҳҳои оҳан, обии дохилӣ, автомобилгард ва ҳавоӣ. Мувофиқи сарҳати 10 м. 1 Қонуни ҚТ «Дар бораи амнияти нақлиётӣ» ба номгӯӣ воситаҳои нақлиёт - нақлиётҳои ҳавоӣ, роҳи оҳан, автомобилӣ, обӣ, барқӣ ва кубурӣ, ки барои ҳамлу нақл муқаррар шудаанд, дохил мешаванд. Дар асоси фармони Президенти ҚТ «Дар бораи миллигардонии хатҳои интиқоли барқ ва кубурҳои интиқоли газ, ки тавассути ҳудуди Ҷумҳурии Тоҷикистон мегузаранд» аз 22. 05. с. 1995, таҳти № 239 хатҳои интиқоли барқ ва кубурҳои магистрالي интиқоли газ ба моликияти давлат ворид карда шуд. Ба ғайр аз хату кубур инчунин тамоми объектҳои инфраструктураи он дар қаламрави ҚТ ба моликияти давлат шомил гардид. Аз рӯи ҳолатҳои овардашуда дар ҚТ кубурҳои магистрالي интиқоли газу нафт яке аз намудҳои воситаҳои нақлиёт эътироф шудааст. Баъзе аз муаллифони ватанӣ шартан чунин ҳолатро ҷонибдорӣ мекунанд, зеро ки кубур ба ақидаи онҳо «дар тафовут аз дигар намудҳои нақлиёт «воситаи нақлиёт» надорад, дақиқтараш тамоми сохтори он ҳамчун восита баромад мекунад».¹⁵

Ҳамзамон барои ҳамлу нақл пешбинӣ намудани нақлиёти кубургузар бахшнок мебошад. Аксарияти муҳаққиқони варзидаи ин соҳа (С. С. Алексеев, О. Н. Садиков, Г. И. Тулеугалиев ва дигарон) андеша доранд, ки гузаронидани газу нафт ба воситаи кубур маънои пурраи иҷрои ӯхдадорихои нақлиётиро надорад. ӯхдадорихое, ки аз гузаронидани газу нафт ба воситаи кубур ба вучуд меоянд, табиати омехта дошта, дар худ ҷузъиётҳои якҷояшудаи ӯхдадорӣ оид ба супоридани молумулк (газу нафт) ва хизматрасонию доранд.¹⁶ Ҳамзамон ба мавзӯи хизматрасонии нақлиётӣ ҳамлу нақли мусофирон ва ашёи навъи муайян дохил мешавад, ки ҷойивазкунии он дар робита бо ҳаракати воситаи нақлиёт ба вучуд меояд. Кубур ягон нишонаи воситаи нақлиётро надорад. Бинобар ин, дуруст аст, ки дар нисбати нақлиёти кубургузар қонунгузори махсус, аз ҷумла қоидаҳои таъмини барқ (қ. 2, м. 579 КГ ҚТ) татбиқ карда мешавад. Дар адабиёти ҳуқуқӣ як гурӯҳи мутахассисон шабакаи Интернетро ҳамчун воситаи нақлиёт эътироф намудаанд.¹⁷ Дар Россия оид ба расмикунонии гумрукии иттилооте, ки ба воситаи шабакаи Интернет интиқол дода мешавад, дастурамали махсуси Хадамоти гумрук (аз 17. 03. с. 2006, таҳти № 15 - 14/8524) татбиқ мешавад. Дар ҚТ аз с. 1995 инҷониб имконияти истифодаи почтаи

¹⁵ Фафуров А. Д., Бадалов Ш. К., Сафаров Д. С., Сафаров А. И. Асари ишорашуда. С. 156.

¹⁶ Таҳлили пурраи андешаҳои муҳаққиқони соҳа оид ба ин муаммо ниг.: Жаманбалина Г. Т. Транспортировка нефти и газа магистральным трубопроводным транспортом как вид предпринимательской деятельности // Гражданское право и предпринимательство: Мат. межд. науч. - практ. конф. в рамках ежегодных цивилистических чтений, посв. 90 - летию видного казахстанского ученого - цивилиста Бориса Владимировича Покровского и 20 - летию юридической фирмы «Зангер» (Алматы, 31 мая - 01 июня 2012г.) / Отв. ред. М. К. Сулейменов. - Алматы, 2012. С. 421 - 422; Сангинов Д. Ш. Ҳуқуқи энергетикӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон. Матни лексия. Воситаи таълимӣ // Зери таҳрири умумии д. и. х., проф. Фафуров Ш. К. Душанбе: «ЭР - граф». 2013. С. 158 - 161.

¹⁷ Ниг.: Меликов У. А., Монахов В. Н., Атоев А., Симонова И. Г. Танзими ҳуқуқи муносибатҳои ҷамъиятии вобаста ба Интернет дар Тоҷикистон. Душанбе: «ЭР - граф», 2011. С. 20.

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

Дар ҷумҳурии ҳаштмиллионнафара шумораи муштариёни алоқаи мобилӣ ба 10 млн. нафар наздик шуда истодааст.¹⁸ Мувофиқи б. 5 фасли 2 Қоидаҳои фароҳамоварии хизматрасонии Интернет дар ҳудуди ҶТ, ки бо қарори Ҳукумати ҶТ аз 8. 08. с. 2001, таҳти № 389 тасдиқ шудааст, «Интернет маҷмуи хадамоти гуногуни телематӣ ва хадамоти таҳвили маълумот мебошад, ки дар шабақаҳои алоқаи мухталифи гуногунтаркиби байни худ ба меъморӣ мантқан ягона муттаҳидгардида ва дар асоси протоколҳои байналмилалӣ таҳвили маълумот бунёдгардида асос ёфтааст». Аз мафҳуми расмӣ зикргардида бармеояд, ки шабакаи Интернет воситаи нақлиёт набуда, балки яке аз намудҳои мустақили воситаи алоқаи барқӣ мебошад. Барои шабакаи мазкур чунин хусусиятҳои ташкилию ҳуқуқӣ хос мебошанд:

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

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

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

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

Ҷҳдадорӣҳои нақлиётӣ аз манбаҳои муайяни ҳуқуқӣ баҳра мегирад. Чӣ хеле ки аз қ. 2 м. 804 КГ ҶТ бармеояд, меъёрҳои КГ муқаррароти умумӣ ҳамлу нақли бор, бағоч ва мусофиркашониро муайян месозанд. Дар баробари ин, муносибатҳои нақлиётиро Оинномаи нақлиёти дохилии оби ИҶШС, ки аз 15. 10. с. 1955 тасдиқ шудааст; Оинномаи нақлиёти роҳи оҳани ҶТ, ки бо қарори Ҳукумати ҶТ аз 5. 06. с. 2002 тасдиқ шудааст; Кодекси баҳрнавардӣ тичоратӣ ИҶШС, ки аз 17. 09. с. 1968 тасдиқ шудааст; Оинномаи нақлиёти автомобилии ҶТ, ки бо қарори Ҳукумати ҶТ аз 30. 12. с. 2009 тасдиқ шудааст; Кодекси фазои ҳавоии ҶТ аз 13. 11. с. 1998, ба танзим медароранд. Аз қонунҳои махсусе, ки м. 579 КГ ҶТ пешбинӣ кардааст, Қонуни ҶТ «Дар бораи нақлиёт»-ро номбар кардан лозим аст, ки муносибатҳои байни боркашонҳо ва мизоҷонро ба тартиб медарорад. Муносибатҳоеро, ки аз ҳамлу нақли бағоч ва мусофиркашонӣ ба вучуд меоянд, Қонуни ҶТ «Дар бораи химояи ҳуқуқи истеъмолқунандагон» низ ба танзим медарорад.

Дар низоми манбаҳои ӯҳдадорӣҳои нақлиётӣ фармонҳои Президенти ҶТ, қарорҳои Ҳукумати ҶТ ва дигар санадҳои ҳуқуқӣ зерқонунӣ мавқеи махсусро ишғол менамоянд.

¹⁸ Ниг.; www. azia. plus. tj // Санаи дастрасӣ ба ин сомона 31. 07. с. 2013.

Инчунин дар манбаҳои зикршуда дар солҳои охир, бинобар васеъ шудани фаъолияти байналмилалӣ иқтисодии ҚТ мавқеи созишнома ва конвенсияҳои байналмилалӣ соҳаи нақлиёт баланд шуда истодааст. ҚТ бо як қатор давлатҳо оид ба алоқаи фазои ҳаво ҳамкории дучониба дорад: бо Сурияи Араб (с. 1993), Туркия (с. 1995), Беларус ва Россия (с. 2001), Олмон (с. 2002), Афғонистон (с. 2004), Украина, Қирғизистон, Қазоқистон ва Туркманистон (с. 2008) ва ғайра. Дар ҚТ Конвенсия дар бораи авиатсияи граждании байналмилалӣ (Конвенсияи Чикаго, аз 7. 12. с. 1944) аз 28. 06. с. 1996 эътибор пайдо намудааст.

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

Ҳамин тавр таҳлилҳо нишон медиҳанд, ки ӯҳдадорӣҳои нақлиётӣ табиати шартномавӣ дошта ва қонунгузорӣ соҳаи нақлиёт асосан аз меъёрҳои граждании - ҳуқуқӣ иборат мебошад.

Адабиёт:

1. Фарҳанги забони тоҷикӣ (аз асри X то ибтидои асри XX). Иборат аз ду ҷилд./ Зери таҳрири М. Ш. Шукуров., В. А. Капранов., Р. Ҳошим., Н. А. Маъсумӣ. Ҷилди I. А - О. Нашриёти «Сов. Энциклопедия». М. 1969.
2. Тулегалиев Г. И. Избранные труды по транспортному праву / Серия «Классика казахстанской цивилистики». Алматы: НИИ частного права КазГЮУ, 2003.
3. Фарҳанги тафсирии забони тоҷикӣ. Иборат аз 2 ҷилд. Ҷилди 2. О - Я. (Нашри дувум). / Зери таҳрири Сайфиддин Назарзода (раис), Аҳмадҷон Сангинов, Саид Каримов, Мирзо Ҳасани Султон. Душанбе, 2010.
4. Меликов У. А., Монахов В. Н., Атоев А., Симонова И. Г. Танзими ҳуқуқии муносибатҳои ҷамъиятии вобаста ба Интернет дар Тоҷикистон. Душанбе: «ЭР - граф», 2011.
5. Ғафуров А. Д., Бадалов Ш. К., Сафаров Д. С., Сафаров А. И. Ҳуқуқи нақлиёт: васоити таълимӣ. - Душанбе, 2012.
6. Жаманбалина Г. Т. Транспортировка нефти и газа магистральным трубопроводным транспортом как вид предпринимательской деятельности // Гражданское право и предпринимательство: Мат. межд. науч. - практ. конф. в рамках ежегодных цивилистических чтений, посв. 90 - летию видного казахстанского ученого - цивилиста Бориса Владимировича Покровского и 20 - летию юридической фирмы «Зангер» (Алматы, 31 мая - 01 июня 2012г.) / Отв. ред. М. К. Сулейменов. - Алматы, 2012.
7. Сангинов Д. Ш. Ҳуқуқи энергетикӣи Ҷумҳурии Тоҷикистон. Матни лексия. Воситаи таълимӣ // Зери таҳрири умумии д. и. х., проф. Ғаюров Ш. К. Душанбе: «ЭР - граф». 2013.
8. Сафиев Х. «Талко» обязано искать пути для обеспечения сырьевой безопасности. Интервью Пайрава Чоршанбиева // [www. azia. plus. tj /](http://www.azia.plus.tj/) Санаи дастраси ба ин сомона 14. 08. с. 2013.

АННОТАЦИЯ

Понятие, значение и правовые источники транспортного обязательства

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

Gauyrov Sh. C.

The summary

The concept, significance and legal sources of transport obligations

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

Мирзоев П.З.*

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

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

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

Незаконными актами государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц физическим или юридическим лицам, в том числе лицам, обладающим статусом предпринимателя, может быть причинён не только имущественный, но и неимущественный вред. «Неимущественный вред» - более широкое, нежели «моральный вред», понятие, под которым подразумевается любой вред, не являющийся имущественным вредом. Это означает, что моральный вред представляет собой разновидность неимущественного вреда.¹⁹

Указанная компенсация взыскивается за неимущественный вред, который в теории включает в себя: 1) субъективный моральный вред; 2) экзистенциальный вред; 3) биологический вред. Считается, что в отношении юридических лиц допустимо (хотя и нежелательно) использовать термины «моральный вред», «экзистенциальный вред», однако предпочтение отдаётся официальной, предусмотренной в ГК Италии, категории «неимущественный вред».²⁰ «Неимущественный вред можно назвать таковым только потому, что его нельзя подсчитать, он не может непосредственно воплощаться в конкретной денежной сумме», - пишет

¹⁹Sara Cimino. Danni patrimonial e non patrimonial alle persone giuridiche e modalita della relative quantificazione.-URL www.diritto.it/articoli/civile/cimino_1.html (16.02.2012)/

²⁰Гаврилов Е. Компенсация Неимущественного вреда юридическим лицам: опыт Италии, а также Европейского Суда по правам человека по «итальянским» делам и его использование в России //Хозяйство право.М.,2012. №3. С.99.

О.Н.Павлова.²¹ По мнению автора, с которым мы полностью солидарны, «понятия неимущественного вреда неправильно связывать только с неимущественными интересами и с тем, что он не должен влечь имущественных взысканий в пользу лица, которому причинён такой вред. Сам по себе неимущественный вред значительно реже может иметь место в неимущественных отношениях (посягательство на честь и достоинство, на право на собственное изображение и пр.), а чаще встречается в имущественных (деликтных, договорных), поскольку последние в сфере гражданско-правового регулирования составляют большинство».²²

Действительно, случаев причинения неимущественного вреда, проявляющегося в форме душевных страданий и переживаний в имущественных отношениях немало, например, при незаконном осуществлении в сфере уголовного и административного преследования ареста и конфискации имущества, принадлежащего физическому или юридическому лицу, в том числе лицу, зарегистрированному в установленном законом порядке в качестве предпринимателя. В этой связи нам представляется абсолютно обоснованным мнение О.П.Павловой о неудачности использования термина «моральный вред» для обозначения всех форм и разновидностей неимущественного вреда.²³

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

Римским правом была предоставлена потерпевшему возможность возмещения только имущественного вреда. Как отмечал И.А. Покровский, римское право допускало возможность вознаграждения за нематериальный вред лишь в отдельных исключительных случаях, например, при исках об обиде - *actio injuriarum*. Эта точка зрения нашла свое отражение и в юриспруденции последующих времен.²⁴

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

И. А. Покровский же, напротив, критикуя аргументы противников возмещения нематериального вреда, выступал за возможность его возмещения, причем не только в деликтных, но и в договорных обязательствах.²⁵ Институт морального вреда не был известен и советскому законодательству вплоть до 90-х годов XX века. Вред, причиненный нематериальным благам, мог быть возмещен лишь в случае, если он отражался на имущественной сфере потерпевшего, например, в случае причинения вреда здоровью, неблагоприятно влияющего на материальные условия жизни потерпевшего: утрата или ограничение его трудоспособности и источника материальных средств существования человека.²⁶

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

²¹Павлова О.П. Понятие неимущественного вреда как условие ответственности по советскому гражданскому праву // О роли юридической ответственности в условиях ускорения социально-экономического развития. Труды по правоведению. Тарту, 1987.С.128.

²²Павлова О.П. Понятие неимущественного вреда как условие ответственности по советскому гражданскому праву // О роли юридической ответственности в условиях ускорения социально-экономического развития. Труды по правоведению.С.128.

²³ См.: Павлова О.П. Там же. С.128.

²⁴ См.: Покровский И.А. Указ.соч. С. 139.

²⁵ Покровский И.А. Указ.соч. С. 138-143.

²⁶ См., например, Флейшиц Е.А. Указ.соч. С. 20-21. Вместе с тем, судебная практика была менее категорична. Существовал следующий подход: если моральный ущерб, нанесённый потерпевшему, мог быть ликвидирован или смягчен материально, то на ответчика возлагалась обязанность возмещения всех расходов, связанных с таким устранением вредных моральных последствий, независимо от обязанности возмещения чисто имущественного ущерба в зарплате, дополнительном питании, уходе и т.д. Так, судами удовлетворялись требования о возмещении расходов на косметическую операцию при обезображении лица, на покупку парика при скальпированной ране головы, перчаток для протезов на руки, телевизора для лица, не способного двигаться. (См., например:Майданик Л. Право потерпевшего на возмещение дополнительных расходов // Советская юстиция. 1969. № 16. С. 23).

В шестидесятые годы двадцатого века некоторыми учеными вновь был поднят вопрос о моральном вреде в обязательствах из причинения вреда и допустимости его возмещения. Так, Н.С.Малеин, показав недостаточную убедительность аргументации противников возмещения морального вреда, справедливо заметил, что возмещение такого рода не чуждо и социалистическому праву (например, гражданскому законодательству Чехословакии и Польши), и что невозможность дать оценку морального вреда не исключает установления денежной компенсации такого вреда в размере по усмотрению суда с учетом обстоятельств дела.²⁷ Мнение о необходимости компенсации морального вреда также поддерживалось С. Н. Братусем,²⁸ А.М. Беляковой,²⁹ В.А. Тарховым,³⁰ Л.А.Майданик³¹ и некоторыми другими авторами. Институт морального вреда, получивший закрепление в современном гражданском законодательстве, в то же время находится еще в состоянии дальнейшего развития. Моральный вред в ч.1 ст.171 ГК РФ определен в смысле нравственных и физических страданий. Н.С.Малеиным моральный вред определен как неимущественный вред, выражающийся в причинении потерпевшему нравственных или физических страданий.³²

По мнению М.Я.Шиминовой, моральный вред - это нематериальный вред, как правило, возникающий при повреждении здоровья или причинении смерти гражданину и выражающийся в нравственных страданиях.³³ К.Б.Ярошенко считает, что не всегда неимущественный вред есть моральный вред. Только нравственное страдание может укладываться в понятие морального вреда.³⁴ По мнению А.М.Беляковой, моральный вред - это вред, выражающийся не только в нравственных страданиях и переживаниях, но также в ограничении возможности лица активно участвовать в жизни, свободно передвигаться из-за ампутации ног.³⁵

Моральный вред Ш. М. Менглиевым определяется как связанное с личностью гражданина особое внутреннее напряженное психическое состояние, выражающееся в нравственном страдании, вызванном правонарушением.³⁶ Р.Н.Мамырбаев под моральным вредом понимает нравственные и физические страдания, испытываемые гражданином в результате противоправного нарушения, умаления или лишения принадлежащих ему неимущественных прав и благ.³⁷ «Причинение морального вреда означает такое нарушение субъективных прав гражданина, которое умаляет его честь, достоинство в глазах других лиц, дискредитирует его и причиняет нравственные или физические страдания», - пишет А. Э.Колиева.³⁸ Моральный вред иногда рассматривают как нарушение нормальных жизненных связей потерпевшего.³⁹ Следует обратить внимание на нетождественность понятий «физические страдания» и «физический вред» или «вред здоровью». А.М. Эрделевский пишет: «Физический (органический) вред -это вред материальный с естественнонаучной точки зрения и месте с тем неимущественный; негативные изменения происходят в организме (т. е. в материальной сфере потерпевшего) под влиянием определенных внешних воздействий.⁴⁰ Физический вред может быть устранен оказанием медицинской помощи, оплатой лечения, ухода и восстановительного курса, которые прошел

²⁷ См.:Малеин Н.С. Возмещение вреда, причиненного личности. М.: Юрид. лит., 1965.С.28.

²⁸ См.:Братусь С.Н. Указ. соч. С. 202.

²⁹ См.:Белякова А.М. Имущественная ответственность за причинение вреда. С. 10.

³⁰ См.:Тархов В.А. Ответственность по советскому гражданскому праву. С. 23.

³¹ См.:Майданик Л.А. Материальная ответственность за повреждение здоровья. М.:Юрид. лит., 1968.С.15-17.

³² См.: Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. М.: Наука, 1981. С.63; Он же.Охрана прав личности Советским законодательством. М.: Наука, 1985. С.73.

³³ См.: Шиминова М.Я. Компенсация вреда гражданам. Гражданско-правовое регулирование. М.: Наука, 1979. С.39.

³⁴ См.:Ярошенко К.Б. Нематериальный вред в деликтных обязательствах //Проблемы совершенствования советского законодательства: Труды. Вып. 29. М., 1984.С.154.

³⁵ См.: Белякова А.М. Имущественная ответственность за причинение вреда. М.: Юрид. лит., 1979. С.10.

³⁶ См.: Менглиев Ш. Там же. С.3; Он же. Возмещение морального вреда. Душанбе, 1998.С.43-44.

³⁷ См.:Мамырбаев Р.Н. Личные неимущественные права: проблемы компенсации морального вреда//Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений), Алматы, 25-26 сентября 2003г. /Отв.ред. М.К.Сулейменов. С.308.

³⁸ Колиева А.Э. Ответственность за вред, причиненный актами правоохранительных органов и суда (гражданско-правовой аспект) :Дисс. ... канд. юрид. наук. Владикавказ, 2007.С.51.

³⁹ См.: Смирнов В. Т., Собчак А. А. Общее учение о деликтных обязательствах в советском гражданском праве.С.60-63.

⁴⁰ Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики. М.: БЕК, 2000. С. 13; Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда в России и за рубежом. М., 1997. С.8.

потерпевший, оплатой лекарственных средств, в виде возмещения потерпевшему материальных расходов на лечение, восстановление здоровья. Кроме того, возможно предоставление материальной компенсации за причиненные физические страдания в размере, оговоренном с потерпевшим, и т.д.⁴¹ Физические страдания выражаются в причинении лицу телесных повреждений, расстройства здоровья, физических страданий, боли и т.д. Как правило, причинение физического вреда сопровождается нравственными страданиями, поэтому правомерно говорить о физических и нравственных страданиях, как о составляющих морального вреда.⁴² Некоторые авторы считают, что в понятие «моральный вред» нельзя вкладывать и нравственные, и физические страдания, поскольку эти понятия относятся к разным категориям.⁴³ Физическое страдание, - пишет Ш. М. Менглиев, - это, скорее всего, связано с причинением боли человеку (побои, истязания, причинение телесных повреждений и т.д.), тогда как моральное страдание тесно связано с особым психическим состоянием (подавленность, переживание, чувство унижения, оскорбленности. т.д.), вызванным противоправным действием.⁴⁴ И в этом авторы абсолютно правы. Физические (органические) страдания сами являются результатом физического (органического) вреда, а не так называемого морального вреда. На наш взгляд, целесообразно использовать понятие «моральный вред» в случаях, когда речь идет об опорочении чести, достоинства и доброго имени физического лица, в том числе физического лица-предпринимателя, а при умалении, например, таких его качеств, как профессионализм, компетентность, благонадежность и т.д., более приемлемым и уместным представляется использование понятий «душевный вред» или «психический вред», которые являются более ёмкими понятиями, чем понятие «моральный вред». Суть компенсации душевного (морального) вреда состоит, с одной стороны, в максимальном смягчении тяжести душевной и моральной травмы, душевных нравственных страданий, тем самым, в способствовании более полной защите интересов личности, а с другой - в оказании воспитательного воздействия на причинителя вреда, возложении именно на него, в первую очередь, бремени тех издержек, которые несет потерпевший. Поэтому обязанность причинителя вреда по возмещению душевного (морального) вреда следует рассматривать в качестве внедоговорной гражданско-правовой ответственности. При этом денежная сумма компенсируется потерпевшему, а не взыскивается в доход государства.

Согласно ст. 1115 ГК РК размер компенсации морального (душевного) вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных гражданину физических и душевных (нравственных) страданий, а также степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда. При определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. Характер физических и нравственных (душевных) страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств причинения такого вреда и индивидуальных особенностей потерпевшего. Применительно к Республике Казахстан, по мнению Р. Н. Мамырбаева, было бы целесообразным законодательно установить конкретный размер компенсации так называемого морального вреда в денежной форме в соответствии со ст. 22 Закона «О реабилитации жертв массовых политических репрессий» в размере трёх четвертей месячного расчетного показателя, установленного законодательством Республики Казахстан, на момент обращения реабилитированного в органы социальной защиты населения, за каждый месяц лишения свободы, но не более 100 установленных законом

¹⁸¹ См.: Колиева А.Э. Ответственность за вред, причиненный актами правоохранительных органов и суда (гражданско-правовой аспект) :Дисс. ... канд. юрид. наук. С.54.

¹⁸² См.: Алмазова Т. А. Возмещение ущерба, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда :Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001. С.107.

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

⁴³ См.: Ярошенко К.Б. Жизнь и здоровье под охраной закона //Гражданско-правовая защита. С.52.

⁴⁴ См.: Менглиев Ш. Понятие морального вреда //Законность-основа правового государства. С.32.

минимальных расчетных показателей.⁴⁵ Подобный подход, действительно, может «упростить» работу судебных органов, но не ясно, будет ли он отвечать существу компенсации душевного вреда? Представляется, что нет. Размер компенсации душевного (морального) вреда нельзя исчислять «по шаблону», поскольку, во-первых, это противоречит гражданскому законодательству (ст. 1115 ГК РФ), и, во-вторых, он не учитывал бы индивидуальных особенностей потерпевшего. Таким образом, размер компенсации душевного вреда не может быть определен ни в зависимости от среднего заработка за 10 лет, ни с учетом минимальных расчетных показателей. Неоднозначное отношение к себе вызывают положения ст.171 ГК РФ и ч.1 ст.1116 ГК РФ, в соответствии с которыми компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме. Не исключая возможность компенсации морального (душевного) вреда в иной форме, эквивалентной определенной денежной суммой, Ю.Н.Андреев пишет: «Такая форма компенсации может быть произведена, например, при замене денежного взыскания натуральным возмещением (имуществом, услугой, работой) в порядке исполнительного производства при изменении порядка и способа исполнения решения или в рамках мирового соглашения между сторонами в период рассмотрения гражданского дела по существу. Натуральной формой компенсации морального вреда может являться передача (взамен денег) какого-либо равноценного имущества, совершение действий, оказание услуг, направленных на сглаживание причиненных физических (нравственных) страданий (переживаний), например, передача причинителем вреда потерпевшему своего автомобиля, своей мебели в собственность в счёт причинённого морального вреда, уход за потерпевшим за счет денежных средств виновного и т.ч. В то же время суд не может по своей инициативе или по инициативе истца в одностороннем порядке определить иную форму компенсации морального вреда, кроме денежной».⁴⁶ Исходя из этого, предлагаем изложить ч.1 ст.1116 ГК РФ, гласящую, что «моральный вред возмещается в денежной форме», в следующей редакции: «моральный вред возмещается в денежной форме, если иная форма его возмещения не оговорена соглашением сторон». Думается, что некорректность использования понятий «моральный вред», «нравственный вред», «душевный вред», «психический вред» по отношению к юридическому лицу, в том числе коммерческому, во все не должна означать отрицание за ним права на возмещение причиненного ему неимущественного вреда вследствие запятнания его деловой репутации и /или имиджа, незаконными актами государственных органов, органов местного самоуправления, а также их должностных лиц.

Практические примеры взыскания компенсации неимущественного вреда в пользу юридических лиц связаны в первую очередь с умалением чести, репутации, изображения, имиджа, образа, престижа организаций; ущербом «верности»; вредом праву на наименование и праву на «существование»; нарушением частной сферы, «самобытности», «идентичности», «личности» юридического лица.⁴⁷ За причинение неимущественного вреда предусмотрена также неимущественная (нематериальная) ответственность государства, заключающаяся в признании государством факта совершения государственным органом, органом местного самоуправления или их должностным лицом правонарушения (издания незаконного акта), что очень важно для восстановления нормального эмоционально чувствительного состояния потерпевшего.

⁴⁵ См.: Мамырбаев Р.Н. Личные неимущественные права: проблемы компенсации морального вреда //Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 25-26 сентября 2003г. /Отв.ред.М.К.Сулейменов.С.309.

⁴⁶ Андреев Ю. Н. Участие государства в гражданско-правовых отношениях. С.277.

⁴⁷ См.:Гаврилов Е. Компенсация неимущественного вреда юридическим лицам: опыт Италии, а также Европейского Суда по правам человека по «итальянским» делам и его использование в России //Хозяйство и право.М.,2012.№3. С.100.

Литература:

1. Sara Cimino. Danni patrimonial e non patrimonial alle persone giuridiche e modalita della relative quantificazione.-URL www.diritto.it/articoli/civile/cimino_1.html (16.02.2012).
2. Гаврилов Е. Компенсация неимущественного вреда юридическим лицам: опыт Италии, а также Европейского Суда по правам человека по «итальянским» делам и его использование в России //Хозяйство право.М.,2012. №3.
3. Павлова О.П. Понятие неимущественного вреда как условие ответственности по советскому гражданскому праву // О роли юридической ответственности в условиях ускорения социально-экономического развития. Труды по правоведению. Тарту, 1987.
4. Малеин Н.С. Возмещение вреда, причиненного личности. М.: Юрид. лит., 1965.
5. Майданик Л.А. Материальная ответственность за повреждение здоровья. М.:Юрид. лит., 1968.
6. Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. М.: Наука, 1981.
7. Шиминова М.Я. Компенсация вреда гражданам. Гражданско-правовое регулирование. М.: Наука, 1979.
8. Ярошенко К.Б. Нематериальный вред в деликтных обязательствах //Проблемы совершенствования советского законодательства: Труды. Вып. 29. М., 1984.
9. Белякова А.М. Имущественная ответственность за причинение вреда. М.: Юрид. лит., 1979.
10. Мамырбаев Р.Н. Личные неимущественные права: проблемы компенсации морального вреда//Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений), Алматы, 25-26 сентября 2003г. /Отв.ред. М.К.Сулейменов.
11. Колиева А.Э. Ответственность за вред, причиненный актами правоохранительных органов и суда (гражданско-правовой аспект) :Дисс. ... канд. юрид. наук. Владикавказ , 2007.
12. Смирнов В. Т., Собчак А. А. Общее учение о деликтных обязательствах в советском гражданском праве.
13. Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики. М.: БЕК, 2000. С. 13; Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда в России и за рубежом. М., 1997.
14. Колиева А.Э. Ответственность за вред, причиненный актами правоохранительных органов и суда (гражданско-правовой аспект) : Дисс. . канд. юрид. наук.
15. Алмазова Т.А. Возмещение ущерба, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда :Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001.
16. Ярошенко К.Б. Жизнь и здоровье под охраной закона //Гражданско-правовая защита.
17. Менглиев Ш. Понятие морального вреда //Законность-основа правового государства.
18. Мамырбаев Р.Н. Личные неимущественные права: проблемы компенсации морального вреда //Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 25-26 сентября 2003г. /Отв.ред. М.К.Сулейменов.

Аннотация

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

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

Mirzoev P.Z.

The summary

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

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

Саидов Х.М.*

Особенности правоотношений, возникающее при осуществлении права граждан на водопользование

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

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

Вода - огромная ценность, национальное достояние. Вода всегда оказывала существенное влияние на формирование человеческой культуры и развитие цивилизации и значительно больше, чем другие природные ресурсы. Все виды активной и пассивной деятельности людей осуществляются всегда на том месте, где есть питьевая вода (подземные воды на поверхности в виде родников). Вода может быть использована также в трудовой деятельности человека. В научной литературе бытует мнение о том, что вода, к которой приложен человеческий труд, становится товаром независимо от ее взаимосвязи с природной средой и как пример приводятся водохранилища и каналы. Воду в них, якобы, нельзя считать природным объектом, а следует рассматривать как товар, созданный трудом человека.⁴⁸

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

⁴⁸ См.: Ерофеев Б.В. Экологическое право. М., «Высшая школа», 1992, С.289.

По отношению к многочисленным и разнообразным общественным отношениям, возникающим в процессе использования природных запасов воды, понятие "водопользование" выступает как одно собирательное, обобщающее понятие. Но не все случаи пользования водой юридически признаются водопользованием. Отмечается, что водопользованием признается пользование водами, состоящими в собственности государства.⁴⁹

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

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

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

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

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

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

⁴⁹ Петров В.В. Природно-ресурсное право и правовая охрана окружающей среды. М., «Юридическая литература», 1988. С.242.

водных объектов. Право на водопользование в субъективном смысле - как совокупность прав и обязанностей субъектов водного права, возникающих в связи с использованием водных объектов.⁵⁰

Право на водопользование регулирует, прежде всего, отношение между государством как субъектом права государственной собственности на воды и отдельными субъектами хозяйствования, пользующимися водами. Это право опосредствует отношения между различными водопользователями с одной стороны и всеми другими водопользователями и собственником вод - с другой. Специфическая особенность права на водопользование состоит в том, что его происхождение обусловлено правом государственной собственности на воды и что пользование тем или иным водным объектом всегда осуществляется под эгидой права государственной собственности на воды.

По вопросу прав граждан на водопользование необходимо отметить, что данное право граждан подлежит рассмотрению как субъективное право, так как право граждан на водопользование является одним из субъективных прав граждан. Субъективное право - это норма возможной разрешенной реализации правообладателя своих полномочий в природопользовании. В связи с данным понятием право граждан на водопользование можно охарактеризовать следующим образом. «Право граждан на водопользование - это субъективное право определенного физического лица на использование водными объектами для потребительских и производственных нужд». В реализации указанного гражданского права важным и основным условием считается желание самого гражданина. Право граждан на водопользование можно охарактеризовать некую юридическую возможность по удовлетворению жизненно важных потребностей. Отношения, возникающие осуществлением права граждан на водопользование выражает воздействия человека на экосистему. Кроме этого, реализация данного права гражданина зависит от самого человека и разумности его потребностей. Гражданин реализует это право для удовлетворения своих интересов (потребностей). Потребности возникают в виде удовлетворения личных, сельскохозяйственных, производственных, потребительских потребностей и др. Следовательно, возникает необходимость в реализации этого права гражданином.

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

Относительно связи водных правоотношений с другими видами правоотношений. Из источников следует, что водные правоотношения тесно связаны с правоотношениями по использованию и охране земель, лесов, животного мира, водных биоресурсов, недр.⁵¹ Несмотря на это обстоятельство, регулирование возникших отношений в процессе водопользования, регулируется специальным законодательством, то есть водным законодательством, а в отношениях гражданско - правового характера реализуются предписания гражданского законодательства. При этом, правоотношения возникшие при использовании и охране земель, лесов, животного мира, водных биоресурсов, недр, регулируются природоресурсном законодательством. Анализируемые нами отношения, включают в себя только водные правоотношения на основании договоров между гражданами водопользователями и водоснабжающей организацией. В процессе анализа водных правоотношений, можно

⁵⁰ www.txtb.ru/31/30.html (дата доступа 06.05.2013).

⁵¹ Комментарий к Водному кодексу Российской Федерации (постатейный) / С.А. Боголюбов, Г.А. Волков, Д.О. Сиваков; отв. ред. С.А. Боголюбов. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2010. С. 23.

определить несколько их свойств. Одним из свойств, возникающих в процессе реализации права граждан на водопользование, является возмездность такого рода водных отношений. То есть гражданин, реализуя свое субъективное право, за потребление воды обязано платит определенную сумму. В г. Душанбе оплата за воду осуществляется по установленному прейскуранту Антимонопольной службы при Правительстве РТ.⁵² Оплата производится в национальной валюте - сомони.

Гражданин при реализации своего субъективного права состоит в договорных отношениях с определенным коммерческим юридическим лицом. То есть, в отношении, возникающих между гражданином водопользователем и водоснабжающей организацией, относятся к группе договорных отношений и между сторонами подразумевается равное и автономные отношения. Данное обстоятельство также можно считать одним из свойств отношений в реализации права гражданина на водопользование.

Отношения, возникшие в процессе реализации права граждан на водопользование, имеют также целевой характер. То есть пользование водными объектами осуществляется с определенной целью. Водные объекты могут предоставляться в пользование для одной и нескольких целей. Например, в целях удовлетворения питьевых, хозяйственно - бытовых и иных нужд, лечебных, курортных, оздоровительных и других нужд населения, а также сельскохозяйственных, промышленных и для нужд гидроэнергетики, для нужд водного и воздушного транспорта, рыбного хозяйства, охотничьего хозяйства, для нужд заповедников, для сброса сточных вод, для противопожарных нужд, ликвидации чрезвычайных и иных подобных ситуаций.

Нужно отметить, что в ходе реализации права граждан на водопользование возникает также и гражданско - правовые отношения. В этих отношениях важным является определение срока водопользования. Для определения срока, прежде всего, необходимо учитывать направление водопользования. То есть, в каких целях будет использоваться вода. Например, при использовании воды по договору в сельскохозяйственных целях такое отношение можно считать краткосрочными, так как охватывает один определенный сезон. Использование воды по договору для личного употребления (в многоэтажных домах) считается долгосрочным. Из этого следует, что цель водопользования, определяет свойства краткосрочности и долгосрочности отношений по водопользованию. Эти отношения, охватывают определенное время либо определенный сезон, поэтому считаются краткосрочными отношениями. Как было уже отмечено, водопользование в сельскохозяйственных целях относится к данной группе отношений. Отношения, имеющие характер продолжительности, считаются долгосрочными отношениями. Следовательно, отношения по водопользованию как гражданско - правовое отношение относится к краткосрочным и к долгосрочным отношениям. Эти отношения, исходя из определенных обстоятельств, имеют свойство краткосрочности и долгосрочности, как было выше уже отмечено. Как уже было отмечено, право граждан на водопользование имеет тесную связь с субъективным правом. Конечно, связь права граждан на водопользование с субъективным правом очевидна по следующим свойствам:

1. Правом граждан на водопользование - норма возможного действия гражданина правообладателя. То есть данное право граждан имеет свой круг распространения и не может быть безграничным. В отношении прав граждан на водопользование использование термин неограниченный указывает на то, что граждане при реализации своих прав должны учитывать, что вода является собственностью государства. Данное свойство также обозначает, что граждане при реализации своего права должны соблюдать общее требование по осуществлению гражданских прав. Осуществление этих прав не должно никоим образом нарушать субъективные права других лиц и не наносить вреда природе.

⁵²См.: Распоряжение Антимонопольной службы при Правительстве РТ, №101 от 22.09.2011 г.

2. Право граждан на водопользование - связано со свободой усмотрения каждого гражданина. Это означает то, что при реализации своих прав на водопользование граждане являются внимательными.

3. Право граждан на водопользование - один из способов удовлетворения определенных интересов субъекта. Субъект – гражданин заинтересован в реализации данного своего права. Однако интересы гражданина должны быть разумными и соответствовать благим намерениям по охране водных ресурсов. Это означает, что при реализации своих интересов каждый гражданин не должен оставлять без внимания интересы общества и государства. Одним словом право граждан на водопользование реализуется в личных, общественных и государственных интересах.

4. Право граждан на использование воды - как и субъективное право состоит из трех полномочий:

а) полномочие на осуществление возможных действий (использование воды и водных объектов);

б) полномочие требовать (требование о не нарушении прав, требование на создание благоприятных условий для реализации прав, требование возмещения ущерба);

в) полномочие предъявления иска, то есть обращения в соответствующий суд с требованием по обеспечению прав (например, иск в суд о восстановлении интересов нарушенных в процессе осуществления своего права на водопользование, которое может выразиться в виде требований о возмещении ущерба).

Литература:

1. Петров В.В. Природно - ресурсное право и правовая охрана окружающей среды. М., «Юридическая литература», 1988.
2. Ерофеев Б.В. Экологическое право. М., «Высшая школа», 1992.
3. Калинин И. Б. Правовое регулирование ресурсопользования. -Томск : Изд-во Научно-технической литературы, 2001.
4. Комментарий к Водному кодексу Российской Федерации (постатейный) / С.А. Боголюбов, Г.А. Волков, Д.О. Сиваков; отв. ред.

С.А. Боголюбов. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2010.

Саидов Х. М.

Аннотация

Особенности правоотношений, возникающее при осуществлении права

граждан на водопользование

В данной статье рассматриваются особенности отношений по осуществлению права граждан на водопользование. Исследованы некоторые проблемы гражданско-правового регулирования указанных отношений.

Saidov H. M.

The summary

Features of legal relations on the public's right to water use

In the article are analyzed the characters of the relations of implementation of citizen right which occur during water use. Some of civil right issue relations have been considered.

VII. Правила для авторов.

Порядок рецензирования статей, предоставляемых в научно - информационный журнал «Правовая жизнь».

Статьи, поступающие редакцию, проходят предварительную экспертизу (проводится членами редколлегии - специалистами по соответствующей отрасли науки) и принимаются в установленном порядке. Требования к оформлению оригинала статьей приводятся в «Правилах для авторов», публикуемых в каждом номере журнала. Если рукопись принята, то редакция сообщает автору замечания по содержанию и оформлению статьи, которые необходимо устранить до передачи текста на рецензирование. Затем статьи рецензируются в обязательном порядке членами редколлегии журнала или экспертами соответствующей специальности (кандидатами и докторами наук).

Рецензия должна содержать обоснованное перечисление качеств статьи, в том числе научную новизну проблемы, её актуальность, фактологическую и историческую ценность, точность цитирования, стиль изложения, использование современных источников, а также мотивированное перечисление её недостатков. В заключении дается общая оценка статьи и рекомендации для редколлегии - опубликовать статью, опубликовать её после доработки, направить на дополнительную рецензию специалисту по определенной тематике, отклонить. Объем рецензии - не менее одной страницы текста. Статья, принятая к публикации, но нуждающаяся в доработке, направляется авторам с замечаниями рецензента и редактора. Авторы должны внести все необходимые исправления в окончательный вариант рукописи и вернуть в редакцию исправленный текст, а также его идентичный электронный вариант вместе с первоначальным вариантом рукописи. После доработки статья повторно рецензируется и редколлегии принимает решение о её публикации. Статья считается принятой к публикации при наличии положительной рецензии и если её поддержали члены редколлегии. Порядок и очередность публикации статьи определяется в зависимости от даты поступления её окончательного варианта. Рецензирование рукописи осуществляется конфиденциально. Разглашение конфиденциальных деталей рецензирования рукописи нарушает права автора. Рецензентам не разрешается снимать копии статей для своих нужд. Рецензенты, а также члены редколлегии не имеют права использовать в собственных интересах информацию, содержащуюся в рукописи, до её опубликования.

Қоидаҳо барои муаллифони

1. Дар маҷаллаи «Ҳаёти ҳуқуқӣ» мақолаҳои чоп мешаванд, ки натиҷаи тадқиқоти илмҳои ҳуқуқшиносӣ мебошанд.

2. Мақолаҳо бо тавсияи яке аз аъзои ҳайати таҳририя барои чоп қабул мешаванд ва ба талаботҳои зерин бояд ҷавобгӯ бошанд.
3. Ҳаҷми мақолаҳо набояд аз як ҷузъи чопи (то 16 саҳифаи компютерӣ) зиёд бошад, расмҳо, ҷадвалҳо, нақшаҳо ва матн хулоса, ки дар охири мақола ҷой дода мешаванд, ба ҳамин ҳаҷм дохиланд.
4. Ба мақола роҳхати муассиса (барои муаллифони берун аз ДМТ, пешниҳоди Шӯъбаи дахлдор, хулоса, калидвожаҳо (ба забонҳои тоҷикӣ, англисӣ ва русӣ) дар ду нусха, бо нишондоди номи мақола, ном ва фамилияи муаллиф замима мешавад.
5. Мақола дар як нусхаи чопӣ ва чопи электронӣ қабул карда мешавад. Мақола дар компютер бояд танҳо аз як тарафи қоғаз, бо фосилаи 1,5 (андозагӣ) чоп шавад. Ҳошия аз тарафи чапи матн бояд 4-см-ро ташкил намояд. Варақҳо бояд саҳифабандӣ шаванд.
6. Дар охири мақола баъд аз хулоса рӯйхати адабиёти истифодашуда чоп мешавад, баъд аз ин аз тарафи чап номи муассисае, ки мақоларо пешниҳод намудааст, маълумот дар бораи муаллиф, телефон ва имзои муаллиф дарҷ мешавад.
7. Дар сурат омода намудани рӯйхати адабиёти истифодашуда шартҳои зерин бояд риоя шаванд:
 - а) барои китобҳо - фамилия ва номи муаллиф, номи пурраи китоб, ҷои нашр, соли нашр, рақами ҷилд, саҳифа;
 - б) барои мақолаҳои маҷаллаҳо ва маҷмӯаҳо – фамилия ва номи муаллиф, номи мақола, номи маҷалла ва ё маҷмӯа, соли нашр, рақам ва саҳифа (барои маҷаллаҳо); рақами ҷилд, ҷои нашр, соли нашр ва саҳифа (барои маҷмӯаҳо).
 Дар сурати такрори истинод ихтисорҳои муқаррарӣ ҷоиз аст.
8. Агар дар матн ҷадвал овардашуда бошад, онро дар ду нусха чоп карда, саҳифаро нишондода, ба мақола замима кардан лозим аст.
9. Агар мақола барои дохилнамудани тағйироти ҷиддӣ, дигар гунаи ва ё ихтисор ба муаллиф баргардонда шавад, таърихи пешниҳоди он рӯзи гирифтани нусхаи охирини вай ба ҳисоб меравад.
10. Ҳайати таҳририя ҳуқуқ дорад, ки бо розигии муаллиф мақолаҳоро ихтисор намояд.
11. Барои интишори дастхати аспирантон маблағ ситонида намешавад.
12. Мақолаҳое, ки ба ин қоидаҳо ҷавобгӯ нестанд пазируфта намешаванд.

Правила для авторов

1. В журнале «Правовая жизнь» печатаются статьи являющиеся результатом научных исследований по юридическим наукам.
2. Статьи принимаются к печати по рекомендации одного из членов редколлегии в соответствии с настоящими правилами.
3. Объем статьи не должен превышать одного п.л. (до 16 страниц) компьютерного текста, включая в этом объеме рисунки, таблицы, графики, текст аннотации и ключевые слова, приводимой в конце статьи. Объем аннотации – не более 0,5 страницы. Три рисунка считаются за одну страницу.
4. К статье прилагаются направление от учреждения (для внешних авторов), рецензия соответствующего Отдела, аннотации и ключевые слова (на таджикском, русском и английском языках) в двух экземплярах, с указанием названия статьи, инициалов и фамилии автора.
5. Статьи принимаются в одном экземпляре в текстовом и в электронном вариантах. Статья быть напечатана на компьютере с одной стороны листа, через 1,5 (полуторный) интервала. Слева от текста следует оставлять поля (4 см.). Страницы должны быть пронумерованы.
6. В конце статьи после текста, аннотации дается список использованной литературы, слева указываются название учреждения, представляющего статью, а также сведения об авторе, телефон и подпись автора (авторов).

7. При оформлении список использованной литературы следует указать:

А) для книг – фамилия и инициалы автора, полное названия, место издания, издательство, год издания, номер тома, страницу;

Б) для журнальных статей и сборников – фамилию и инициалы автора, название статьи, название журнала или сборника, год издания, номер и страницу (для сборника). При повторной ссылке на литературу допустимы общепринятые сокращения.

8. К имеющимся в тексте таблицам необходимо отпечатать дубликаты и приложить к статье с указанием страницы, к которой таблица относится.

9. В случае возвращения статьи автору для существенных исправлений или для ее окончательного редактирования, они должны внести все необходимые исправления в окончательный вариант рукописи и вернуть в редакцию исправленный текст, а также его идентичный электронный вариант вместе с первоначальным вариантом рукописи.

10. Редакция оставляет за собой право производить сокращения и редакционные изменения рукописей.

11. Плата за опубликование рукописей аспирантов не взимается.

12. Статьи, не соответствующие настоящим правилам не принимаются.