



ЮРИДИК КЛИНИКА ♦ LAW CLINIC ♦ ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА

ЎЗБЕКИСТОН ҚОНУНЧИЛИГИ ТАҲЛИЛИ

UZBEK LAW REVIEW

**ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
УЗБЕКИСТАНА**

ИЛМИЙ ТАҲЛИЛИЙ ЖУРНАЛ	SCIENTIFIC ANALYTICAL JOURNAL	НАУЧНЫЙ АНАЛИТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ
--------------------------------------	--	---

2012

№1

ТАХРИР ҲАЙЪАТИ

БОШ МУҲАРРИР:

Гулямов Сайдилла Саидахарович – юридик фанлари доктори, профессор.

ТАХРИР ҲАЙЪАТИ АЪЗОЛАРИ:

Рустамбоев Мирзаюсуф Ҳакимович – ю.ф.д., проф., ТДЮИ Ректори (Раис)

Раҳмонкулов Хожи-Ақбар Раҳмонкулович – ю.ф.д., акад., ТДЮИ "Халқаро хусусий ҳуқуқ" кафедраси профессори

Исмоилов Нурдинжон Мўйдинханович – ю.ф.н., Олий Мажлиси Қонунчилик палатасининг Суд-ҳуқуқ ислохотлари бўйича қўмитаси раиси

Жамолот Бахтиёр Урокович – Ўзбекистон Республикаси Навоий вилояти Прокурори

Икромов Музроб Муборақхўжаевич – Ўзбекистон Республикаси Адлия вазирлигининг Қонунчилик бошқармаси бошлиғи

Оқюлов Омонбой – ю.ф.д., ТДЮИ "Ҳўжалик ҳуқуқи ва жараёни" кафедраси профессори

Турсунова Гулнора Нигматуллаевна – ф.ф.н., ТДЮИ халқаро алоқалар бўлими бошлиғи

Мр.Ханс-Юрген Херинг – СРСРС 3 лойиҳа гуруҳи раҳбари (EugoreAid)

Мр.Клаус Шмитц – қонунчилик бўйича Европа етакчи эксперти

<p>Маълумот олиш учун қуйидагиларга мурожаат этиш сўралади: Гулямов Сайдилла Саидахарович, Рустамбеков Исломбек Рустамбекович ТДЮИ, Халқаро хусусий ҳуқуқ кафедраси, Ўзбекистон Республикаси, Тошкент ш., 100047, Сайилгоҳ кўчаси, 35. Тел.: 233-43-59</p>
<p>SIPCA III лойиҳаси Ўзбекистон Республикаси, Тошкент ш., 100077, Буюк Ипак йули кўчаси, 75.</p>
<p>"Ўзбекистон қонунчилиги таҳлили"нинг электрон нусхаси Интернетдаги www.tsil.uz, www.la-uz.com ва www.infolaw.uz сайтларида жойлаштирилган.</p>
<p>Журнал 2004 йилдан Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг Олий Аттестация комиссияси журналлари рўйхатига киритилган.</p>

Мазкур журнал Европа Иттифоқи кўмагида тайёрланди. Мазкур журналга Юридик клиника ва ГТЗ масъул ҳисобланади. Ушбу ҳужжатда баён этилган натижалар, ҳулосалар, талқинлар уларнинг муаллифларига тегишли бўлиб, Ўзбекистон ёки Европа Иттифоқи ҳуқуматлари сиёсати ёки фикрини акс эттирмайди.

2012 йилда нашр этилди.

Муаллифлик ҳуқуқлари Юридик клиникага, Тошкент Давлат юридик институтига тегишли. Барча ҳуқуқлар ҳимояланган. Журнал материалларидан фойдаланиш, тарқатиш ва қўлайтириш Юридик клиника руҳсати билан амалга оширилади. Ушбу масалалар бўйича Юридик клиникага мурожаат этилади. Ўзбекистон Республикаси, Тошкент ш., 100047, Сайилгоҳ кўчаси, 35. Тел.: 232-27-08, 233-43-59.

ISSN 2010-9067

Масъул котиб: **И.Р. Рустамбеков**
 Нашриёт муҳаррири: **Б.И. Кнопов**
 Техник муҳаррир: **Ж.Ж. Ходжимухамедов**
 Лицензия № 02-84
 Босишга руҳсат этилди – 03.04.2012
 Нашриёт ҳисоб табоғи – 10,25
 Босмаҳонада босилди
 Адади – 100 нусха.

**ИЛМИЙ-ТАҲЛИЛИЙ
ЖУРНАЛ**

1/2012

МУНДАРИЖА

ФУҚАРОЛИК ҲУҚУҚИ

С. Гулямов Ахборотни ошкор қилиш – акциядорлар мулкани ҳимоя қилишнинг муҳим усули сифатида.....	5
О. Ҳазратқулов Фуқаролик суд ишларини юритишда иштирок этувчи шахсларнинг процессуал ҳуқуқ ва мажбуриятлари.....	11
В. Эргашев Чекланган ашёвий ҳуқуқлар моҳияти ва тизими	14
А. Ҳидоятуллоев Мажбуриятларнинг бажарилишини таъминлаш усули сифатида – банк кафолатининг аҳамияти	21
А. Абдусаломов Мамлакатда кичик бизнес ва хусусий тадбиркорликни ривожлантиришга оид қонунчилик талаблари таҳлили.....	24
Р. Бозоров Инвестиция шартномаларининг квалификацияси.....	27
А. Ақбаров Фуқаролик процессида ишнинг моҳияти бўйича прокурор фикри: аҳамияти, мазмуни ва унга қўйилган талаблар	31
Ф. Ваитова Ўзбекистон Республикасида тиббиёт хизматларини кўрсатишнинг норматив-ҳуқуқий тартибга солиш тизими	32
Н. Рустамбаева Банк ҳисобрақами шартномасини тузиш ва бекор қилиш тартиби.....	35
Ҳ. Ҳайитов Сувдан фойдаланиш ёки сувни истеъмол қилиш ҳуқуқини бекор қилиш асослари	39
В. Юсупов Интеллектуал мулкни ҳимоя қилишнинг айрим масалалари	41
А. Абдуҷабборов Даъвони таъминлаш чораси сифатида мол-мулк ёхуд пул суммасини хатлашнинг ўзига хос хусусиятлари	43

ЖИНОЯТ ҲУҚУҚИ ВА ЖИНОЯТ ПРОЦЕССИ

М. Ахмаджонов Хорижий мамлакатлар қонунчилиги бўйича фирибгарлик жиноятлари учун жавобгарлик: қиёсий-ҳуқуқий таҳлил	47
Х. Каримов Қийноқнинг криминологик жиҳатлари	51
Ж. Ибрагимов Тергов ҳибсхоналарида сақланаётган вояга етмаган айбланувчиларнинг мослашуви криминологик тадқиқот предмети сифатида	53
Л. Тон Жиноят-процессуал асослашда субъект сифатида ҳимоячининг иштироки – айбланувчининг ҳимояга бўлган конституциявий ҳуқуқи таъминланишининг реал кафолати	57
Ш. Исмаилов Енгилроқ жазо тайинлаш ҳусусида айрим мулоҳазалар	60

ХАЛҚАРО ҲУҚУҚИЙ МУНОСАБАТЛАР

Ш. Убайдуллоева Халқаро савдо-иқтисодий муносабатларни ҳуқуқий тартибга солишга ёндашувлар	64
Г. Рустамбаева Халқаро тижорат арбитражининг халқаро ҳуқуқий асослари тўғрисида.....	67
А. Маматқулов Чет эл элементи билан мураккаблашган деликт мажбуриятларни тартибга солишда коллизия таъминлари.....	70
Ш. Батиров Ўзбекистон Республикаси оммавий тартиби тушунчаси ва моҳияти	72
А. Асқаров Ўзбекистон Республикасининг халқаро-ҳуқуқий соҳадаги фаолиятини амалга оширишнинг ташкилий-ҳуқуқий механизми ва прокуратура фаолияти	76

ДАВЛАТ ВА ҲУҚУҚ

Ш. Матиев Истиқлол тарихи – халқ дарди билан яшаш тарихидир	78
А. Юлдашов Ногиронларни ижтимоий ҳимоялашга қаратилган давлат сиёсати: халқаро ва миллий жиҳатлари.....	80

АХБОРОТ ТЕХНОЛОГИЯЛАР ҲУҚУҚИ

И. Рустамбеков Ахборот соҳасидаги ҳуқуқий муносабатларнинг моҳияти ва ўзига хос хусусиятлари тўғрисида	82
--	----

EDITORIAL BOARD

GENERAL MANAGER:

Dr. Gulyamov Saydilla – Professor, doctor of sciences in Law.

MEMBERS OF EDITORIAL BOARD:

Prof. Rustambayev Mirzayusuf – The Rector of TSIL (Chairman)

Acad. Rakhmankulov Hodji-Akbar – Professor of Department "International Private Law"

Mr. Ismoilov Nurdinjon – The Chairman of Committee of judicial reform in Oliy Majlis of the Republic of Uzbekistan

Mr. Jamolov Bahtiyor – The Procurator of the Navoiy region of the Republic of Uzbekistan

Mr. Ikramov Muzrob – The Head of Legislature Administration of Ministry of Justice of the Republic of Uzbekistan

Dr. Okyulov Omonboy – Prof. of Tashkent State Institute of Law

Mrs. Tursunova Gulnara – PhD in Law, chief of international Department of TSIL

Mr. Hans-Jürgen Hering – Team Leader of SIPCA III Project (EuropeAid)

Mr. Klaus J. Schmitz – Key Expert SIPCA III for Justice and Home Affairs

For further information please contact:

Mr. Gulyamov Saydilla,
Mr. Rustambekov Islambek
35, Sayilgoh Street, TSIL, Department of "International Private Law", Tashkent,
100047, Uzbekistan. Tel.: 233-43-59

SIPCA III Project
75, Buyuk Ipak Yuli Street.
Tashkent, 100077, Uzbekistan.

Electronic copy of "Uzbek Law Review" journal can be found at www.tsil.uz, www.lda-uz.com and www.infolaw.uz

The journal was registered in the list of the High Attestation Commission of the Cabinet of Ministers of the Republic of Uzbekistan in 2004.

This journal has been produced with the assistance of the European Union. The contents of this publication are the sole responsibility of the Legal Clinic and GTZ. The findings, conclusions and interpretations expressed in the document are those of the authors alone and can in no way be taken to reflect the views of the Republic of Uzbekistan or the European Union.

Published in 2012.

Copyright by Law Clinic, Tashkent State Institute of Law of Ministry of Justice of the Republic of Uzbekistan. All rights reserved. Enquiries concerning reproduction should be addressed to Law Clinic, TSIL, 100047, 35, Sayilgoh Street, Tashkent, Uzbekistan. Tel: 232-27-08; 233-43-59.

ISSN 2010-9067

General Secretary: **I.R. Rustambekov**
Publishing editor: **B.I. Knopov**
Technical editor: **J.J. Hodjimuhamedov**

License No. 02-84
Authorized to issue – 03.04.2012
Bulk – 10,25
Printed in Printhouse
Number of copies – 100

SCIENTIFIC-ANALYTICAL JOURNAL

1/2012

CONTENTS

CIVIL LAW

S. Gulyamov Information disclosure – one of the Important Ways of Protection of Property Rights of Shareholders.....	5
O. Hazratqulov Need of Improvement of Legal Bases of Stimulation of Attraction of Foreign Investments	11
V. Ergashev System and Essence of the Limited Real Rights	14
A. Hidayatullaev Role of the Bank Guarantee as Means of Ensuring of Performance of Obligations.....	21
A. Abdusalomov The Analysis of the Legislation on Development of Small Business and Private Business in the Country.....	24
R. Bozorov Qualification of Investment Contracts.....	27
A. Akbarov Opinion of the Prosecutor on the Main Point in Civil Process: Value, Contents and Requirements.....	31
F. Vaitova System of Standard and Legal Regulation of Rendering of Medical Services in the Republic of Uzbekistan.....	32
N. Rustambaeva Order of the Conclusion and Cancellation of the Contract of the Bank Account.....	35
H. Hayitov Termination of the Basis of Using by Water or Rights of Consumption by Water.....	39
V. Yusupov Some Questions of Legal Protection of Intellectual Property.....	41
A. Abdujabborov Peculiar Lines of Arrest of Property or Monetary Bags as Means of Ensuring of the Claim.....	43

CRIMINAL LAW AND CRIMINAL PROCESS

M. Ahmadjonov Responsibility for Fraud in the Laws of Foreign Countries: Comparative and Legal Analysis.....	47
H. Karimov Criminological Properties of Violence.....	51
J. Ibragimov The adaptation of Minor accused Containing in pre-trial Detention Centers.....	53
L. Ton Participation of the Defender in a Criminal and Procedural Proof as Subject of a Real Guarantee of Providing a Constitutional Law Accused on Protection.....	57
Sh. Ismatullaeva Some Questions of Application of Softer Punishment	60

INTERNATIONAL LEGAL RELATIONS

Sh. Ubaydullaeva Approaches to Legal Regulation of the International Trade and Economic Relations	64
G. Rustambaeva About International Legal Bases of the International Commercial Arbitration	67
A. Mamatqulov Conflict Principles in Regulation of the Delict Relations Complicated by a Foreign Element.....	70
Sh. Batirov The Public Policy Exception in Uzbek Law	72
A. Asqarov Organizational Legal Mechanism of Implementation of Activity in the International Legal Sphere of the Republic of Uzbekistan and Prosecutor's Office Activity.....	76

STATE AND LAW

Ш. Матиев Independence History – Life History Together with the People.....	78
A. Yuldashev State Policy Directed on Social Protection of Disabled People: National and International Features.....	80

INFORMATION TECHNOLOGIES LAW

I. Rustambekov About Essence and an Originality of Legal Relations in the Information Sphere	82
--	-----------

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР:

Гулямов Сайдилла Саидахарович – доктор юридических наук, профессор.

ЧЛЕНЫ РЕДКОЛЛЕГИИ:

Рустамбаев Мирзаюсуф Хакимович – д.ю.н., проф., Ректор ТГЮИ (**Председатель**)

Рахманкулов Ходжи-Ақбар Рахманкулович – д.ю.н., акад., профессор кафедры "Международное частное право" ТГЮИ

Исмаилов Нурдинжон Муйдинханович – к.ю.н., Председатель Комитета по судебной-правовой реформе Законодательной палаты Олий Мажлиса

Жамолов Бахтиер Уракович – Прокурор Навайской области Республики Узбекистан

Икрамов Музроб Муборақхужаевич – начальник Управления по законодательству Министерства юстиции Республики Узбекистан

Оқюлов Омонбой – д.ю.н., профессор кафедры "Хозяйственное право и хозяйственный процесс" ТГЮИ
Турсунова Гулнара Нигматуллаевна – к.ф.н., начальник отдела международных отношений ТГЮИ

Мр.Ханс-Юрген Херинг – руководитель группы проекта СРСРС 3 (EuropeAid)

Мр.Клаус Шмитц – главный эксперт проекта СИПКА 3 по юриспруденции

Для получения информации просим обращаться:

Гулямов Сайдилла Саидахарович,
Рустамбеков Исламбек Рустамбекович
ТГЮИ, кафедра МЧП,
Республика Узбекистан, Ташкент, 100047,
ул.Сайилгох, 35. Тел.: 233-43-59.

Проект СИПКА III
Республика Узбекистан, Ташкент, 100077,
ул.Буёк Ипак йули, 75

Электронная версия "Обзор законодательства Узбекистана" размещена на Интернет сайтах:
www.tsil.uz, www.lda-uz.com и www.infolaw.uz

Журнал включен в список Высшей Аттестационной Комиссии Кабинета Министров Республики Узбекистан в 2004 г.

Журнал был подготовлен при содействии Европейского Союза. За содержание журнала ответственны ЮК и ГТЗ. Результаты, заключения, толкования, выраженные в этом документе, принадлежат только их авторам и не отражают политики или мнения правительства Республики Узбекистан или Европейского Союза.

Опубликовано в 2012 г.

Авторские права принадлежат Юридической Клинике, Ташкентскому Государственному юридическому институту Министерства юстиции Республики Узбекистан. Все права защищены. Публикация может производиться, распространяться или передаваться в какой-либо форме с разрешения Юридической клиники. По вопросам воспроизведения обращаться в Юридическую клинику. Республика Узбекистан, Ташкент, 100047, ул. Сайилгох, 35. Тел.: 232-27-08; 233-43-59.

ISSN 2010-9067

Ответственный секретарь: **И.Р. Рустамбеков**
Издательский редактор: **Б.И. Кнопов**
Технический редактор: **Ж.Ж. Ходжимухамедов**
Лицензия № 02-84
Подписано к печати – 03.04.2012
Уч.- изд. лист. – 10,25
Отпечатано в типографии
Тираж – 100

**НАУЧНЫЙ-АНАЛИТИЧЕСКИЙ
ЖУРНАЛ**

1/2012

СОДЕРЖАНИЕ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

С. Гулямов Раскрытие информации – один из важных способов защиты прав собственности акционеров.....	5
О. Хазраткулов Необходимость совершенствования правовых основ стимулирования привлечения иностранных инвестиций.....	11
В. Эргашев Система и сущность ограниченных вещных прав	14
А. Хидоятуллаев Роль банковской гарантии как средства обеспечения исполнения обязательств	21
А. Абдусаломов Анализ законодательства о развитии малого бизнеса и частного предпринимательства в стране	24
Р. Бозоров Квалификация инвестиционных договоров.....	27
А. Акбаров Мнение прокурора о сути дела в гражданском процессе: значение, содержание и требования.....	31
Ф. Ваитова Система нормативно-правового регулирования оказания медицинских услуг в Республике Узбекистан	32
Н. Рустамбаева Порядок заключения и расторжения договора банковского счета	35
Х. Хайитов Преращение основания пользования водой или права потребления водой... ..	39
В. Юсупов Некоторые вопросы правовой охраны интеллектуальной собственности	41
А. Абдужабборов Своеобразные черты ареста имущества или денежных сум как средства обеспечения иска	43

УГОЛОВНОЕ ПРАВО И УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

М. Ахмаджонов Ответственность за мошенничество по законодательству зарубежных стран: сравнительно-правовой анализ	47
Х. Каримов Криминологические свойства насилия	51
Ж. Ибрагимов Приспособление несовершеннолетних обвиняемых содержащихся в следственных изоляторах.....	53
Л. Тон Участие защитника в уголовно-процессуальном доказывании в качестве ее субъекта – реальная гарантия обеспечения конституционного права обвиняемого на защиту	57
Ш.Исматуллаева Некоторые вопросы применения более мягкого наказания	60

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Ш. Убайдуллаева Подходы к правовому регулированию международных торговых-экономических отношений	64
Г. Рустамбаева О Международно-правовых основах международного коммерческого арбитража	67
А. Маматкулов Коллизионные принципы в регулировании деликтных отношений осложненных иностранным элементом	70
Ш. Батиров Понятие "публичный порядок Республики Узбекистан" и его содержание.....	72
А. Аскарлов Организационно-правовой механизм осуществления деятельности в международно-правовой сфере Республики Узбекистан и деятельность прокуратуры	76

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Ш. Матиев История независимости – история жизни вместе с народом	78
А. Юлдашов Государственная политика направленная на социальную защиту инвалидов: национальное и международные особенности	80

ПРАВО ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ

И. Рустамбеков О сущности и своеобразии правовых отношений в информационной сфере...	82
--	-----------

С.С.Гулямов
Доктор юридических наук, профессор

РАСКРЫТИЕ ИНФОРМАЦИИ – ОДИН ИЗ ВАЖНЫХ СПОСОБОВ ЗАЩИТЫ ПРАВ СОБСТВЕННОСТИ АКЦИОНЕРОВ

Формирование акционерной собственности вызывает необходимость ее защиты. На наш взгляд, защита права собственности владельцев ценных бумаг следует рассматривать с позиции защиты владения. В этой связи уместно привести мнение К.И.Скловского: "Можно сказать, что и сама проблема сущности владения – факт это или право – возникла из сложившихся способов его защиты"¹. То есть право владения связано с его защитой. Но для обеспечения защиты прав владения собственностью, в данном случае ценными бумагами, надо создать соответствующее правовое поле.

Необходимость защиты прав владения ценными бумагами в условиях раскрытия информации, по нашему представлению, предполагает наличие соответствующих норм в Гражданском кодексе страны или в Законе "О ценных бумагах". Однако в ГК мы не находим даже намека на защиту прав владельцев ценных бумаг, хотя, с определенной натяжкой, в качестве такой защиты можно признать положение ст.231, где сказано: "Собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя эти нарушения и не были связаны с лишением владения (негативный иск)"². Однако данная статья ГК носит общий характер и не учитывает правовых нарушений, возникающих в связи с раскрытием информации о ценных бумагах. Последнее имеет двоякий характер. С одной стороны, раскрытие информации о ценных бумагах является способом привлечения дополнительных финансовых ресурсов в АО, а с другой, – выступает источником защиты прав владения собственностью.

Правовые аспекты защиты прав владения вещью, в том числе ценной бумагой, в условиях раскрытия информации о ней, с нашей точки зрения, должны подпадать под соответствующие статьи Гражданского кодекса соответствующей страны.

Вместе с тем можно отметить, что владельческая защита обычно классифицируется тремя группами индикторов, направленных на: удержание существующего владения; возвращение насильственно или тайно утраченного владения; установление владения впервые, причем последние считаются квазивладельческими³.

Итак, для нас совершенно очевидно, что независимо от объекта собственности любая собственность должна защищаться. Стало быть, защиту должны иметь и ценные бумаги, подпадающие под требование раскрытия информации о них. В связи с этим нам представляется, что в ГК следует внести определенные дополнения, касающиеся правовых аспектов защиты прав владельцев ценных бумаг. Причем эти дополнения должны учитывать современные международные требования о раскрытии информации по ценным бумагам.

Наряду с этим, на наш взгляд, целесообразно исследовать рассматриваемую проблему с позиций динамики собственности. Дело в том, что уровень раскрытия информации об эмитенте может по-разному влиять на спрос на акции со стороны потенциальных инвесторов, а это означает, что изменяется объем реализуемых на рынке акций. Поэтому мы считаем возможным говорить о динамике собственности. Это связано с тем, что "вещь перемещается, транспортируется, применяется любым образом, находясь в это время у кого-либо в собственности, и юридически вещь оказывается, не выходя из собственности одного лица, на равных правах (аренды, залога, подряда и т.д.). Следовательно, пребывание вещи в собственности не исключает ни юридических, ни механических ее изменений, т.е. динамики"⁴.

Это свидетельствует о том, что динамика собственности зависит и от уровня раскрытия информации о вещи, в нашем случае – об акциях эмитента. Отсюда вполне очевидно, что чем больше уровень раскрытия информации, тем более инвестор будет уверен в стабильности совершаемого им действия по приобретению акций.

Финансируя акционерные общества, инвесторы получают определенные права, которые обычно защищаются посредством правовых механизмов. Эти права включают в себя и требование раскрытия информации, и правила отчетности, благодаря чему инвесторам предоставляется информация, в которой они нуждаются для реализации их прав⁵. Поэтому в современной мировой корпоративной практике распространено требование к эмитенту, в соответствии с которым акционерное общество обязано раскрыть информацию о своей деятельности, а также об эмиссии акций. Как правило, целью подобного обязательства является защита интересов инвесторов, в первую очередь акционеров⁶, для предотвращения совершения ими неадекватных инвестиций в результате слабой информированности. Однако до сих пор, на наш взгляд, уделяется мало внимания корпоративно-управленческим эффектам подобного требования раскрытия информации⁷. С другой стороны, существует мнение, что обязательное раскрытие информации может быть опасно для рынка, что связано с ограничением конкурентоспособности компаний и трудностями определения четких границ между коммерческой тайной и необходимостью обеспечения прозрачности корпораций⁸. Анализируя эти эффекты, мы полагаем, что требуемое раскрытие информации может улучшить корпоративное управление в некоторых важных аспектах.

Прежде чем далее рассматривать этот вопрос, мы считаем важным определиться со значением выражения "требуемое раскрытие информации". "Требуемое

⁴ См.: Скловский К.И. Указ. соч. – С.96.

⁵ См.: Rafael La Porta, Florencio Lopez-de-Silanes, Andrey Shleifer, Robert Vishny. Investor Protection and Corporate Governance // Journal of Finance. – 2001. – №35. – P.5.

⁶ Учитывая их статус, по которому они расплачиваются по обязательствам общества своим имуществом, в отличие от тех, кто дает обществу деньги.

⁷ Одним исключением является работа: Louis Lowenstein. Financial Transparency and Corporate Governance: You Manage what you Measure // Colum. L. Rev. – 1996. – №96. – P.1335.

⁸ См.: Радыгин А., Энтов Р. Институциональные проблемы развития корпоративного сектора: собственность, контроль, рынок ценных бумаг. – М., 1999. См.: <http://www.iet.ru>

¹ См.: Скловский К.И. Собственность в гражданском праве. – М.: Дело, 2002. – С.298.

² См.: Гражданский кодекс Республики Узбекистан. – Т.: Адвокат, 2003. – С.93.

³ См.: Римское частное право. – М., 1948. – С.185.

раскрытие информации", используемое в данной работе, означает любое правовое обязательство менеджмента эмитента регулярно раскрывать информацию о своей деятельности, которая в ином случае, кроме правового принуждения, не будет раскрыта¹. В РУз основными непосредственными источниками являются Положение ЦККФРЦБ РУз "О раскрытии информации участниками рынка ценных бумаг", а также другие нормативные акты, регулирующие корпоративную инвестиционную деятельность.

Данный вопрос мы рассматриваем здесь в основном в двух аспектах. Во-первых, когда раскрытие информации влияет на корпоративное управление в различных аспектах, как труд, экология, общество в целом, – будут рассматриваться только интересы акционеров. Во-вторых, предметом нашего рассмотрения будут эмитенты с акциями, которые активно обращаются на рынке, а не акционерные общества, которые контролируются одним или блоком акционеров.

Общеизвестно, что раскрытие информации играет очень важную роль при защите прав собственности акционеров. Как указывают Ла Порта, Вишни, Лопез де Силанез и А.Шляйфер, "когда инвесторы финансируют компании, они сталкиваются с риском, и часто оказываются близки к возможности того, что их инвестиции никогда не материализуются, так как контролирующие акционеры или менеджеры экспроприируют их. Корпоративное управление в большой степени является совокупностью механизмов, посредством которых внешние инвесторы защищают себя от экспроприации со стороны инсайдеров (подразумеваются контролирующие акционеры или менеджеры). При этом обычно экспроприация может носить различные формы. В некоторых случаях инсайдеры просто крадут дивиденды. В иных случаях инсайдеры продают товары, имущество или дополнительные акции общества, которое они контролируют, другой фирме по низким рыночным ценам"². Далее авторы указывают: "Когда инвесторы финансируют фирмы, они типично получают определенные права или полномочия, которые, в общем, защищаются через правоприменение. Некоторые из этих прав включают раскрытие информации и правила отчетности, которые обеспечивают инвесторов информацией, в которой они нуждаются для осуществления своих прав". При этом основными существенными правами являются остаточные права³ и права на ди-

виденды, которые в целом и определяют значение существования корпорации.

Роль раскрытия информации в защите имущественных интересов акционера, по нашему мнению, можно очень просто объяснить тем, что акционер сможет защитить свои инвестиции от их экспроприации, только если акционер будет знать о подобном нарушении. Так, при краже, в классическом уголовно-правовом значении этого слова, потерпевший обычно в момент лишения своей собственности не знает о том, что подобное деяние совершается, ибо в ином случае он предотвратил бы подобные действия вора. Итак, мы видим, что в случае кражи именно отсутствие у потерпевшего в необходимый момент информации о нарушении его прав собственности стало причиной нарушения его прав.

В общих чертах, представляется, что та же ситуация происходит в сфере отношений акционеров и инсайдеров. К примеру, возьмем такой способ экспроприации, как продажа активов общества другому субъекту по низкой цене. При этом менеджеры могут продать по низкой цене (например, по половине стоимости) имущество корпорации⁴ другому юридическому лицу, скажем товариществу, участниками которого являются менеджеры корпорации⁵. Продажа небольших частей имущества, разумеется, не принесет АО и в конечном итоге акционерам существенных затрат, и наоборот. Именно поэтому, законодательством РУз на управляющих корпорации возложено обязательство раскрыть информацию о совершении крупных сделок, которые перед их совершением должны быть одобрены акционерами или их представительным органом, т.е. наблюдательным советом. Значит, в подобном случае, при некачественной системе раскрытия информации акционеры не смогли бы предотвратить ущербные действия инсайдеров корпорации, что в конечном итоге привело бы к потере былой ценности их акций и, таким образом, потере акционерами своей собственности.

О том, как относятся суды США к инсайдерским сделкам, можно получить представление из следующего примера. В 1968г. Комиссия по ценным бумагам и биржам начала процесс против Texas Gulf Sulphur и 13 ее инсайдеров за торговлю акциями этой компании, осуществленную на основе использования чисто внутренней информации о ценных бумагах этой корпорации. В числе этих инсайдеров были директора и несколько служащих данной компании, которым стало известно о забастовке в нефтяной отрасли Восточной Канады. Этот факт они использовали для того, чтобы продавать акции своей компании с большой личной выгодой. Рассмотрев это дело, апелляционный суд США второго округа постановил, что правила Закона США о торговле ценными бумагами 1934г. относятся не только к таким сотрудникам, как директора и руководители, но и к любому, обладающему внутренней информацией о ценных бумагах компании. Правило требует, заявил суд, чтобы каждый, обладающий существенной информацией, обнародовал ее или воздерживался от торговли ценными бумагами. Инсайдеру не запрещается инвестировать в компанию лишь

¹ Есть несколько причин нежелания эмитента раскрывать информацию о своей деятельности, если бы не существовало подобного правового обязательства. Раскрытием информации могут воспользоваться конкуренты, основные поставщики и клиенты. Любая информация, положительная или отрицательная, может помочь понять состояние бизнеса эмитента лучше и уменьшить риск неудачи при недружественных поглощениях. Негативная информация может представить менеджмент в плохом свете, что также создает опасность недружественных поглощений или коллективного действия акционеров против менеджмента, что может быть предотвращено сокрытием отрицательной информации, и наоборот, предоставлением ложной положительной информации о деятельности общества. См. подробнее: Merritt B. Fox. Retaining Mandatory Disclosure: Why Issuer Choice is not Investor Empowerment // Va. L. Rev. – 1999. – №85. P.98–124.

² См.: Rafael La Porta, etc. Op. cit. – P.1.

³ Под остаточными правами акционеров в англо-американской литературе понимаются права акционеров на собственность корпорации при ее реорганизации и ликвидации, т.е. в случае перераспределения собственности между акционерами.

⁴ На которое, между прочим, акционеры имеют остаточное право собственности.

⁵ Это означает, что, в конечном итоге, от покупки товариществом данного имущества выигрывают сами учредители, т.е. менеджеры, так как выгода товарищества означает получение выгоды самими товарищами.

потому, что он может быть лучше знаком с ее операциями, чем другие инвесторы. Скорее, "главным критерием существенности... является то, может ли здравомыслящий человек оценить важность [информации] при определении его выбора действия в рассматриваемой сделке". Суд также постановил, что инсайдеры могут действовать на основе существенной внутренней информации только после того, как эта информация была "эффективно раскрыта способом, достаточным для того, чтобы гарантировать ее доступность инвестирующей публике"¹.

Как правило, требование раскрытия информации обосновывается необходимостью защиты инвесторов на вторичном рынке ценных бумаг, по сравнению с защитой на первичном рынке, когда инвесторы получают информацию при регистрации эмиссии. Однако, вопреки общему мнению, основной социальной пользой раскрытия информации является его влияние на корпоративное управление². Защита прав инвесторов, конечно, есть одна из важных целей регулирования рынка ценных бумаг, но это – не убедительное обоснование необходимости раскрытия информации со стороны эмитента³. Раскрытие информации не требуется для защиты инвесторов от нечестных цен или риска на рынке ценных бумаг.

Рассмотрим, например, нечестные цены. По мнению ряда ученых, при эффективной рыночной политике цены ценных бумаг являются объективными, несмотря на публично доступную информацию об эмитенте⁴. Другими словами, цены акций в целом равняются истинной стоимости их на данный момент, несмотря на количество информации, которая требуется от эмитентов. Поэтому представляется, что раскрытие информации не может содействовать защите инвесторов от покупки акций, цены на которые в целом ненастоящие или ниже реальных⁵.

В этой связи надо отметить, что и Национальный банк, и хозяйственные суды Узбекистана не раз указывали, что цена акции определяется реальным соотношением спроса и предложения на рынке ценных бумаг⁶.

Если же по вопросам купли-продажи акции возникают споры, то иски по ним надо подавать надлежащим образом оформленными и обоснованными, причем непременно в предусмотренные законом сроки (т.е. не просроченные, согласно нормам ГК РУз о сроках исковой давности по гражданским сделкам)⁷.

Рассмотрим и другую составляющую рынка – риск. С минимально доступной информацией об эмитенте

цены акций все же, будучи объективными, останутся менее точными; это означает, что цена скорее будет выше или ниже реальной цены акций. Конечно, инвестор с несильно диверсифицированным портфелем акций испытывает значительный риск, и качественное раскрытие информации уменьшает этот риск. Однако достижение подобного качества раскрытия информации социально затратно и при этом инвестор может избежать этот риск, наиболее диверсифицируя свой портфель акций, в свою очередь, намного менее затратно, чем обеспечение необходимого качества раскрытия информации⁸. Таким образом, мы приходим к выводу, что раскрытие информации играет важную роль именно в корпоративном управлении.

Наиболее очевидной иллюстрацией влияния необходимости раскрытия информации на корпоративное управление мы считаем его способность обеспечить осуществление акционерами их права на управление. Если акционеры лучше проинформированы при голосовании за управляющих, они знают, соответствует ли их интересам продление срока работы управляющих или их следует уволить. То же самое относится и к осуществлению права голоса при ратификации со стороны акционеров изменений в уставе общества, ликвидации или ратификации договора, в котором более заинтересованы менеджеры.

Наиболее продвинутый эксперт может отрицать эти утверждения, указывая, что они противоречат реальности, по которой миноритарный акционер имеет небольшое количество акций, а крупный акционер, который типично является богатым индивидом или организацией, владеет наибольшим количеством акций эмитента. При этом возможно утверждение, что в случае индивидуального акционера, идея того, что раскрытие информации поможет при голосовании, основывается на ошибочно идеализированной точке зрения, якобы акционеры, как граждане, вдохновленные гражданским долгом, действуют в рамках корпоративной демократии, что в реальности далеко не так. В то же время мы должны иметь в виду, что в основе осуществления прав акционеров лежат только материальные интересы. Отсюда можно утверждать, что для мелкого акционера информация, полученная посредством раскрытия информации, просто бесполезна, и подобная осведомленность не стоит усилий. Кроме того, существует некоторая возможность того, что его голос не сыграет какую-либо роль при голосовании, даже если он будет оптимально обладать необходимой информацией для голосования.

Насчет крупного акционера, на наш взгляд, можно сказать, что продвинутый эксперт может утверждать, дескать, в его случае требуемое раскрытие информации не играет никакой социальной полезной роли. Такой акционер сам может опросить управляющих компании и, не получив удовлетворительных ответов, может предпринять необходимые меры по пресечению нарушения его интересов. Искомой информацией может быть та, которую крупный акционер посчитает полезной в определенный момент.

Конечно, продвинутый эксперт был бы прав насчет типичного индивидуального акционера. Однако он

¹ SEC vs. Texas Gulf Sulphur, 401 F. 2d 833 (2d Cir. 1968). – <http://www.ssrn.com>

² См.: Merritt B. Fox. Rethinking Disclosure Liability in the Modern Era // Wash. U. L.Q. – 1997. – №75. – Part I.A.1. – P.6.

³ Idem. – P.7.

⁴ Эмпирическая работа, выявляющая объективную реакцию на объявления корпоративной информации, показывает, что рынок также является объективной причиной отсутствия комментариев со стороны эмитентов по некоторым вопросам. Эта работа состоит из большого объема экономической литературы, которая оценивает реакцию рынка на утвердительные публичные объявления о различных типах важных событий, влияющих на определенного эмитента. Классический пример являет работа: Kenneth Garbade. Securities Markets // Col. L. Rev. – 1982. – №4(34). – P.249–259.

⁵ См. подробнее: Merritt B. Fox. Op. cit. – Part II.A.1. – P.28.

⁶ См., напр., текущий архив НБ ВЭД РУз за 2003г.

⁷ См. там же и текущий архив Ташкентского городского хозяйственного суда за 2003г.

⁸ С точки зрения портфельной теории, раскрытие информации со стороны эмитента снижает специфичный фирмам (не систематичный) риск. См.: Barbara Ann Banoff. Regulatory Subsidies, Efficient Markets, and Shelf Registration: An Analysis of Rule // Va. L. Rev. – 1984. – №70. – P.135, 182.

был бы не прав насчет крупного акционера. Те же факторы, по которым индивидуальный акционер находит информацию, которая не стоит затрат на ее получение, помогают сделать раскрытие информации полезным, если крупный акционер сыграет свою социально полезную роль.

При этом существенной разницей между индивидуальным акционером и крупным акционером мы считаем то, что в отличие от мелкого акционера, наиболее высокая ставка риска делает для крупного акционера значимым обязательное раскрытие информации. В идеальном случае количество информации, которая должна быть доступна каждому крупному акционеру, должно равняться количеству информации, которую хотел бы получить единый владелец этой компании от агента, который управляет компанией. Но если бы не существовало обязательного требования раскрытия информации, ни один крупный акционер не пошел бы на затратный поиск необходимого объема информации о деятельности акционерного общества, что, в свою очередь, порождает много проблем коллективного действия¹. Ожидаемая отдача от поисков информации для каждого крупного акционера намного меньше, чем действовал бы единый владелец, работающий с агентом, который управляет компанией. С другой стороны, неясно, может ли голос крупного инвестора действительно сыграть решающую роль в выборах. Но даже если это так, инвестор смог бы получить лишь небольшую часть отдачи от произошедших изменений. Конечно, больший эффект дадут действия крупного акционера, нацеленные на повышение благополучия всех остальных акционеров. Но если объединить все подобные возможности вместе, то для каждого акционера, по нашему мнению, начинает оправдывать себя получение того же объема информации от менеджмента, которую хотел бы получить единый владелец от своего агента². Отсюда мы делаем вывод, что требуемое раскрытие информации играет роль объединителя нужд каждого крупного акционера при предоставлении информации ему и другим крупным акционерам.

Итак, мы выяснили, что, во-первых, одинаковая информация полезна всем крупным акционерам, а для эмитента выгоднее раскрыть всю информацию одновременно, чем индивидуально предоставлять ее по требованию каждого акционера (учитывая, что этот вариант является наиболее затратным). Во-вторых, если в стране существует запрет на торговлю непубличной информацией, полученной от эмитента, то

крупный акционер сталкивается с дополнительными затратами для осуществления индивидуальных обращений. Если же акционер получает любую непубличную информацию в ответ на свой запрос, то в этом случае торговля акциями эмитента запрещается до тех пор, пока информация не станет публичной. При этом обязательное раскрытие информации решает эту проблему, как оптимальный метод опубликования информации³.

Требование обязательного раскрытия информации со стороны акционеров также способствует обеспечению выполнения менеджерами своих фидуциарных обязанностей. Если менеджеры не предоставляют всю необходимую информацию, то невозможно определить, нарушают ли они свои фидуциарные обязанности.

К примеру, в Законе РУз "Об акционерных обществах и защите прав акционеров" закреплено правило о раскрытии информации о сделках, в которых имеется заинтересованность управляющих. При этом в случае возникновения конфликта интересов акционеры могут принудить менеджмент обеспечить законность этой сделки. Для этого менеджмент должен показать, что конфликт был устранен посредством необходимых процедур при подписании договора или же, РРФ что условия договора являются честными для эмитента. Без уведомления акционеров о подобной сделке правило корпоративного права о фидуциарной обязанности теряет всякое значение.

Подчеркнем, что наименее признанными, но наиболее значимыми являются непосредственные эффекты обязательного раскрытия информации при корпоративном управлении. Обязательное раскрытие информации влияет на четыре ключевых механизма экономики, контролируемых менеджментом корпорации: рынок корпоративного контроля (в основном в наиболее ликвидных рынках ценных бумаг), компенсация менеджмента в зависимости от цен на акции, стоимость капитала и мониторинг посредством внешних финансовых источников. Мы считаем, что непосредственные эффекты через механизм необходимости раскрытия информации улучшают выбор новых инвестиционных проектов в экономике и функционирование существующего производственного капитала⁴.

Рынок корпоративного управления представляется нам известным средством уменьшения агентских затрат

¹ Эти проблемы коллективного действия акционеров рассмотрены подробно в: Bernard S. Black. Shareholder Passivity Reexamined // Mich. L. Rev. – 1990. – №89. – P.520. Профессор Блек правильно подчеркивает, что проблемы, описываемые далее только частично, могли быть решены совместными действиями между основными институциональными акционерами, если бы определенные правовые правила не препятствовали этому сотрудничеству. Однако данная точка зрения не лишает значения раскрытие информации как полезного решения этих проблем коллективного действия.

² При этом есть разница в порядке. Например, единый владелец, получив информацию от эмитента, может хранить ее в конфиденциальности, тогда как любая информация, предоставляемая посредством обязательного раскрытия информации, становится публичной. При этом она становится доступной для конкурентов эмитента, основных клиентов и поставщиков, нанося, таким образом, ущерб эмитенту. Поэтому обязательное раскрытие информации, наложенное со стороны правительства, решает данную проблему, ставя все фирмы юрисдикции в одинаковое положение, т.е. все они одинаково получают взаимный ущерб и выгоду от раскрытия информации.

³ В этой связи надо отметить, что только за 2002-2003гг. ЦКФРЦБ РУз выявил более 330 случаев не опубликования проспектов эмиссии акций. (Информационно-аналитический бюллетень ГКИ РУз за 2003г. – Т., 2004. – Приложение 8.

⁴ См.: Merritt B. Fox. Shelf Registration, Integrated Disclosure, and Underwriter Due Diligence: An Economic Analysis // Va. L. Rev. – 1984. – №70. – P.1005, 1017–1025; Marcel Kahan. Securities Laws and the Social Costs of "Inaccurate" Stock Prices // Duke L.J. – 1992. – №41. – P.977,985,1006. См. также: Edmund W. Kitch. The Theory and Practice of Securities Disclosure // Brook. L. Rev. – 1995. – №61. – P.763 (он утверждал, что, хотя законодатели гонятся за точностью цен акций, на самом деле законы, принятые под этим лозунгом, сокращают приток необходимой информации для точного определения цен акций); Paul G. Mahoney. Mandatory Disclosure as a Solution to Agency Problems // U. Chi. L. Rev. – 1995. – №62. – P.1047 (он утверждал, что раскрытие информации должно быть направлено на разоблачение договорных и фидуциарных интересов инвесторов); Lynn A. Stout. The Unimportance of Being Efficient: An Economic Analysis of Stock Market Pricing and Securities Regulation // Mich. L. Rev. – 1988. – №87. – P.613 (он критикует утверждение, что эффективный рынок способен контролировать или структурировать расположение ограниченных ресурсов в экономике).

менеджмента, когда владение отделено от управления. Наличие большой информации и в результате увеличение точности цен улучшают роль контроля на этом рынке. При принятии решения о том, надо ли покупать актив (компанию), которая недостаточно хорошо управляется, инвестор должен изучить, будет ли купленная корпорация стоить его вложений. Конечно, подобный расчет довольно рискован, и раскрытие необходимой информации уменьшает этот риск.

Если же цена акций неосновательно высока, и потенциальный покупатель поймет, что не сможет управлять компанией лучше, чем существующий менеджмент, он может прийти к выводу, что компания не стоит приобретения. Но точность цен акций, достигаемая в результате адекватного раскрытия информации, уменьшает шанс того, что это произойдет.

Требование раскрытия информации приводит к снижению менеджерских затрат, с использованием менеджерской компенсации, зависящей от цены акции¹. Проблема, связанная с использованием зависящего от цены механизма, – возможный риск². Поэтому менеджеры компании не заинтересованы в том, чтобы их зарплата зависела от цен на акции компании³. Формирование более точных цен акций, как результат наибольшего раскрытия информации, делает подобную компенсацию наименее рискованной.

Необходимость раскрытия информации приводит к формированию более обоснованных цен акций, что, в свою очередь, будет способствовать отбору новых инвестиционных проектов, непосредственно влияя на инвестиционное поведение индивидуальных компаний. Цена акций может повлиять на стоимость проекта и отразиться на условиях, по которым посредники захотят расширить альтернативные формы финансирования инвестиционных проектов. В то же время взгляд со стороны получателя финансов покажет, что цена акций может повлиять на желание менеджмента использовать средства для создания нового проекта и в этих целях использовать долговое финансирование путем привлечения заемного капитала⁴. Низкие же цены акций могут, по нашему убеждению, препятствовать притоку внутреннего и внешнего финанси-

рования инвестиций⁵.

Рассматривая комплексно факторы спроса и предложения, мы можем сделать вывод о том, что если цены акций являются необоснованно низкими, то руководство компании может не решиться реализовать относительно многообещающие инвестиционные проекты. Если же цены необоснованно высоки, менеджмент может пойти на реализацию даже неперспективных проектов. Таким образом, более точная информация о цене акций ведет к формированию обоснованных цен и успешному решению возникающих проблем.

Необходимость раскрытия информации уменьшает стремление менеджмента использовать внутренние источники финансирования вместо внешних. Использование внешних источников финансирования проектов (за счет продажи акций) приводит к положительным эффектам и имеет далеко идущие социальные последствия.

В большинстве стран, в том числе в Узбекистане, со стороны акционерных обществ, как правило, осуществляется необходимое раскрытие информации при регистрации новых акций, что может быть нежелательно для менеджмента (именно поэтому и установлено обязательное раскрытие информации в данной процедуре). Отсюда мы можем сделать вывод, что, используя внутренние источники финансирования, менеджмент, конечно, может избежать раскрытия информации при регистрации. Этот выбор был бы в их пользу, но только при отсутствии какой-либо другой альтернативы для раскрытия информации. Значит, чем качественнее систематическое обязательное раскрытие информации, тем больше шансов для привлечения внешних источников финансирования.

В свою очередь, внешнее финансирование положительно влияет на корпоративное управление, так как заставляет менеджеров быть дисциплинированными при выборе инвестиционных решений, подчиняться условиям рынка⁶. Как показывает изучение имеющегося материала, выбор компаниями внутренних источников финансирования вместо внешних отрицательно влияет на экономический рост страны и производительность труда⁷. Именно этим для нас объясняется рост количества недружественных поглощений в 80-х XXв. в США, что частично решило проблему неоптимальных инвестиционных проектов, финансируемых за счет внутренних средств. Однако подобный механизм решения данной проблемы является очень дорогостоящим в отличие от качественного решения этого вопроса посредством обязательного раскрытия информации.

Как утверждает проф. Л.Ловенштайн, раскрытие информации может улучшить качество менеджмента, ибо он сможет лучше понять истинное положение вещей⁸. Если от менеджмента требуется раскрытие информации о деятельности компании, то он начинает собирать и анализировать различную информацию, чего, скорее всего, он не стал бы делать в другом случае. Это, в свою очередь, улучшает и осведомленность менеджмента о собственных ошибках, что, в конечном итоге, отражается на благосос-

¹ Компенсация менеджмента на основе цен акции способствует объединению интересов менеджмента с интересами акционеров. См.: Michael C. Jensen & Kevin J. Murphy. CEO Incentives – it's not how much you Pay, but how? // *Harv. Bus. Rev.* – 1990. – May–June. – P.138. Критическое рассмотрение литературы по компенсации менеджмента на основе цен акций см.: Merritt B. Fox. Insider Trading Deterrence versus Managerial Incentives: A Unified Theory of Section 16(b) // *Mich. L. Rev.* – 1994. – №92. – P.2088, 2096–2106.

² Трудовая компенсация на основе цен акций является единственным источником доходов менеджеров, что, на наш взгляд, также должно создать больше стимулов у менеджмента получить подобную компенсацию.

³ См.: Randall Kroszner. Were the Good Old Days that Good? Evolution of Managerial Stock Ownership and Corporate Governance since the Great Depression // Presentation at the University of Michigan Department of Economics History Seminar. – October 8, 1996. <http://www.ssrn.com>

⁴ Некоторые финансовые теоретики утверждают, что не может быть оптимального баланса между акционерным и долговым капиталом. См. подробнее: Franco Modigliani & Merton H. Miller. The Cost of Capital, Corporation Finance and the Theory of Investment // *Am. Econ. Rev.* – 1958. – №48. – P.261; Richard A. Brealey & Stewart C. Meyers. Principles of Corporate Finance. 5th ed. – Chicago: Chicago Press, 1996. – P.447–466.

⁵ См.: Merritt B. Fox. Finance and Industrial Performance in a Dynamic Economy: Theory, Practice, and Policy. – Michigan, 1987. – P.282–287.

⁶ См.: Frank H. Easterbrook. Two Agency-Cost Explanations of Dividends // *Am. Econ. Rev.* – 1984. – №74. – P.650, 654; Merritt B. Fox. Op. cit. – P.132–140.

⁷ См.: Gordon Donaldson. Corporate Debt Capacity. – 1961; William J. Baumol et al. Earnings Retention, New Capital and the Growth of the Firm // *Rev. Econ. & Stat.* – 1970. – №52. – P.345; Merritt B. Fox. Op. cit. – P.233–237.

⁸ См.: Louis Lowenstein. Op. cit. – P.1342.

тоянии акционеров.

Вместе с тем подчеркнем, что процесс раскрытия информации имеет и отрицательный характер, так как отражается на увеличении затрат. В зависимости от различий в структуре управления, в большинстве стран существуют различия в уровне требования раскрытия информации со стороны эмитентов. Решения, принимаемые в открытых акционерных обществах, являются результатом как внутренней структуры принятия решений, так и внешней среды, которая предоставляет средства для существования этой внутренней структуры. Внутренняя структура принятия решений формируется за счет комбинации права юрисдикции эмитента и традиционных предпринимательских обычаев соответствующей страны¹. Внешними факторами выступают концентрация акционерного капитала, особенности каждого конкретного блока акций, правила, по которым эти владельцы осуществляют свои права голоса, а также взаимодействуют с другими акционерами, доступность финансирования, внутреннего или внешнего, и др.

В литературе мы находим материалы по сравнительному анализу корпоративного управления между такими странами, как США и Канада, с одной стороны, Япония и Германия, – с другой, Великобритания, – с третьей². В этих странах, как показывают исследования многих авторов³, существуют различия в значении раскрытия информации. Например, в США голоса акций менее концентрированы, и институциональные инвесторы имеют меньше стимулов использовать их право голоса, чтобы повлиять на корпоративные решения. В США, Великобритании и Канаде соотношение акции/долг меньше, и компании более склонны к акционерному финансированию, особенно в новых компаниях, стремящихся реализовать крупные проекты⁴. И, наоборот, в Германии и Японии институциональные инвесторы играют большую роль при мониторинге менеджеров и поиске внешних источников финансирования, особенно долговых.

Отсюда мы усматриваем, что оптимальный уровень раскрытия информации для американских инвесторов выше, чем для японских и немецких. В США институциональные инвесторы меньше занимаются мониторингом за принятием и исполнением решений руководством компании и, соответственно, собирают и анализируют меньше информации. При этом затраты американских инвесторов больше идут на недружественные поглощения и компенсации менеджмента в зависимости от цены акций. Причем и поглощения, и компенсации вызываются раскрытием публичной информации. Требование раскрытия информации способствует более точному определению цены акций, и вновь возникающие акционерные общества могут надеяться на дополнительное финансирование из фондового рынка⁵. В результате в США и Канаде требуется наи-

более высокий уровень раскрытия информации, тогда как в Японии и Германии – наименьший. Великобритания расположена где-то между ними. Например, согласно исследованиям Европейского института корпоративного управления, именуемым "Контроль корпоративной Европы", контроль многих корпораций в некоторых континентальных европейских странах (включая Австрию, Бельгию, Германию, Италию) высоко концентрирован. Такой контроль осуществляется за индивидуальными держателями блоков акций, владеющих более чем 50% прав голоса во многих корпорациях. Отметим, что эта ситуация представляет сильный контраст с Великобританией, где большинство публичных компаний не обладают блоками акций, дающими владельцам более чем 10% голосующих прав, и в США, где большинство компаний не имеют держателей блоков акций более чем 6% голосующих прав⁶.

Однако, как показывает изучение иностранной литературы, в последние годы как структура рынка капитала в континентальной Европе, так и акционерная структура крупнейших корпораций претерпели сильные изменения, что приближает их к рынкам США и Великобритании. В настоящее время основными причинами таких изменений являются:

- приватизация большинства государственных компаний;
- глобализация потребностей в капитале и приток капитала (глобальные инвестиционные стратегии). Эта тенденция ускорена действиями Европейского Союза по созданию единого рынка капитала в Европе и гармонизацией регулирования рынка ценных бумаг и правил отчетности во всем мире;
- возникновение нового статуса для инвесторов путем улучшения процедур защиты инвесторов, достижений в информационных технологиях и развития сектора услуг, обеспечивающего удовлетворение заемщиков капиталами⁷.

Все эти моменты требуют глубокого изучения нашими специалистами и творческого учета законодателей и предпринимательских структур Узбекистана.

¹ Традиции и практика включают в себя типичные условия устава фирмы, а также типичное поведение людей на основе правовых ограничений.

² В качестве примере одного из известнейших трудов в этой сфере можно привести: Rafael La Porta, etc. Op. cit.

³ См.: Mark J. Roe. Strong Managers, Weak Owners: The Political Roots of American Corporate Finance. – 1994.

⁴ См.: Browne F.X. Corporate Finance: Stylized Facts and Tentative Explanations // Applied Econ. – 1994. – №26. – P.485, 488.

⁵ Б.Блек и Р.Гильсон показывают, что доступность предпринимательского капитала для начинающих фирм в большой мере достигается посредством предлагаемого проспекта первичной эмиссии ценных бумаг в США. См. подробнее: Bernard S. Black & Ronald J. Gilson. Venture Capital and the Structure of Capital Markets: Banks versus Stock Markets // J. Fin. Econ. – 1998. – №47. – P.243, 246–264. Этим они объяс-

няют легкую доступность в США предпринимательского капитала.

⁶ См.: Theodor Baums. Changing Patterns of Corporate Disclosure in Continental Europe: the Example of Germany. – 1998. – P.2; ссылка на источник: The Control of Corporate Europe / Barca&Becht (eds.). – 2001. <http://www.ssrn.com>

⁷ См.: там же.

О.Т.Ҳазратқулов
Юридик фанлар номзоди,
доцент

ХОРИЖИЙ ИНВЕСТИЦИЯЛАРНИ ЖАЛБ ЭТИШНИ ЯНАДА РАҒБАТЛАНТИРИШНИНГ ҲУҚУҚИЙ АСОСЛАРИНИ ТАКОМИЛЛАШТИРИШ ЗАРУРАТИ

Ўзбекистон Республикасида аҳолини ижтимоий-иқтисодий қўллаб-қувватлаш, уларни турмуш тарзини юксалтиришда тадбиркорлик фаолиятини ривожлантириш муҳим аҳамият касб этади. Бозор иқтисодиёти шароитида чет эл инвестицияси ва инвесторлар ҳуқуқларини химоя қилиш, уларни рўйхатдан ўтказиш тўғрисидаги қонун ҳужжатларини такомиллаштириш ва истиқболлари белгилаш бугунги куннинг долзарб вазифаларидан бири ҳисобланади.

Давлатимиз томонидан изчиллик билан ижтимоий-иқтисодий соҳаларда олиб борилаётган ислохотлар ўзининг ижобий натижаларини бериб келмоқда. Бугунги кунда республикада хорижий корхоналар ва чет эл инвестицияси иштирокидаги қўшма корхоналар тадбиркорлик фаолиятини олиб борар экан, биринчи навбатда уларнинг ҳуқуқ ҳамда манфаатларини химоя қилувчи қонунларнинг қабул қилинганлиги ва бу орқали инвестицион шаффофлик таъминланганлигини кузатишимиз мумкин. Бунинг исботи сифатида 2007-2008 йиллар давомида ўзлаштирилган чет эл инвестициялари ҳажми 2,5 барбардан кўпроқ ошгани¹, 2009 йилда иқтисодиётимизга жалб этилган инвестициялар ҳажми 26 фоизга ошгани, шу жумладан, ташқи инвестициялар 68 фоизга ошгани², 2010 йилда инвестицияларнинг салкам 72 фоизи ишлаб чиқариш корхоналарини барпо этишга, жумладан, 38 фоизга яқини асбоб-ускуна ва илғор технологиялар сотиб олишга йўналтирилди. Шу борадаги умумий қўйилмалар ҳажмида хорижий инвестициялар ва кредитлар улуши 28,8 фоизни, тўғридан-тўғри хорижий инвестициялар миқдори эса 2 миллиард 400 миллион доллардан зиёдни ташкил этган бўлса, халқаро молия институтлари ва хорижий компаниялар билан тузилган шартнома ва битимлар асосида 2011 йилда иқтисодиётимизнинг реал секторига 3 миллиард доллардан ортиқ инвестиция киритиш кўзда тутилмоқда ва таъкидлаш кераки, бу маблағнинг 2 миллиард 200 миллион доллардан ортиги ёки 73 фоиздан зиёдини тўғридан-тўғри чет эл инвестициялари ташкил этади³.

Ўзбекистон Республикаси ҳудудида амалга оширилаётган хорижий инвестицияларни химоя

қилиш учун қўшимча кафолат сифатида 48 та давлат билан “Инвестицияларни рағбатлантириш ва ўзаро химоя қилиш тўғрисида”ги ҳамда 44 та давлат билан икки томонлама солиққа тортишнинг олдини олиш бўйича халқаро шартномалар имзоланган⁴.

Мазкур маълумотларга асосланган ҳолда шундай хулосага келиш мумкинки, республикада чет эл инвестициясининг ҳажми йилдан йилга ортиб бораётганлиги ва бу орқали ишлаб чиқариш ҳамда хизмат кўрсатиш соҳалари янада қўллаб-қувватланмоқда.

Ўз навбатида таъкидлаб ўтиш лозимки, инвестиция фаолияти кўпчилик тадбиркорлар ўзлари учун керакли бўлган товарлари, ишлари ва хизматларини сотиш орқали ўз бозорини кенгайтиришнинг етарлича жозибали шакли ҳисобланади. Товарлар, ишлар ва хизматлар бозорига турли хил воситачи (дилер, агент ва бошқа)лардан фойдаланиб ўтказишдан фарқли равишда, хорижий инвестор ўз корхонасини ташкил этганда икки шаклда, яъни: ўз товарларини ушбу давлатдаги ўзига тегишли субъектга сотишдан; мазкур субъектнинг маҳаллий бозорда савдо қилишидан тушган фойда шаклида амалга оширилади. Маҳаллий бозорда ишлаб чиқаришни ташкил қилиш ва бу орқали даромад олиш чет эл инвестори учун анча фойдалидир.

Чет эллик инвесторлар Ўзбекистон Республикаси ҳудудида инвестицияларни қуйидаги йўллар билан амалга оширишлари мумкин: Ўзбекистон Республикасининг юридик ва (ёки) жисмоний шахслари билан биргаликда ташкил этилган хўжалик жамиятлари ва ширкатларининг, банклар, суғурта ташкилотлари ва бошқа корхоналарнинг устав жамғармаларида ва бошқа мол-мулкида улуш қўшиб қатнашиш; чет эллик инвесторларга тўлиқ қарашли бўлган хўжалик жамиятлари ва ширкатларини, банклар, суғурта ташкилотлари ва бошқа корхоналарни барпо этиш ва ривожлантириш; мол-мулк, акциялар ва бошқа қимматли қоғозларни, шу жумладан Ўзбекистон Республикаси резидентлари томонидан эмиссия қилинган қарз мажбуриятларини сотиб олиш; интеллектуал мулкка, шу жумладан муаллифлик ҳуқуқлари, патентлар, товар белгилари, фойдали моделлар, саноат намуналари, фирма номлари ва ноу-хауга, шунингдек ишчанлик нуфузига (гудвиллга) ҳуқуқлар киритиш; концессиялар, шу жумладан табиий ресурсларни қидириш, ишлаб чиқиш, казиб олиш ёки улардан фойдаланишга бўлган концессиялар олиш; савдо ва хизмат кўрсатиш соҳалари объектларига, турар жой биноларига улар жойлашган ер участкалари билан биргаликда мулк ҳуқуқини, шунингдек ерга эгаллик қилиш ва ундан фойдаланиш (шу жумладан ижара асосида фойдаланиш) ҳамда табиий ресурсларга эгаллик қилиш ва улардан фойдаланиш ҳуқуқларини сотиб олиш орқали. Чет эллик инвесторлар

¹ И.А.Каримов. Жаҳон молиявий-иқтисодий инқирози, Ўзбекистон шароитида уни бартараф этишнинг йўллари ва чоралар. –Т.: Ўзбекистон, 2009. 10-бет.

² И.А.Каримов. Асосий вазифамиз – ватанимиз таққийоти ва ҳалқимиз фаровонлигини янада юксалтиришдир. –Т.: Ўзбекистон, 2010. 10-бет.

³ Барча режа ва дастурларимиз ватанимиз тараққийотини юксалтириш, ҳалқимиз фаровонлигини иширишга хизмат қилади // Президент Ислон Каримовнинг 2010 йилда мамлакатимизни ижтимоий-иқтисодий ривожлантириш яқунлари ва 2011 йилга мўлжалланган энг муҳим устувор йўналишларга бағишланган Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг мажлисидаги маърузаси. 21.01.2011.

⁴ Мазкур маълумот 2009 йил 18 сентябр куни Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси Қонунчилик паласида Халқаро ишлар ва парламентлараро алоқалар кўмитаси билан Ташқи иқтисодий алоқалар, инвестициялар ва савдо вазирлиги (ТИАИС) ҳамкорлигида ташкил этилган “Халқаро савдо алоқалари ва Ўзбекистоннинг миллий манфаатлари” мавзусидаги давра суҳбатидаги ТИАИС вазири биринчи ўринбосари Н.Нажимовнинг маърузасидан. 18.09.2009 йил.

Ўзбекистон Республикаси ҳудудида инвестицияларни амалдаги қонун ҳужжатларига зид бўлмаган бошқа шаклларда ҳам амалга оширишлари мумкин¹.

Демак, юқоридагиларга кўра чел эллик инвестор ўзининг инвестицияларини қуйидаги шаклда йўналтириши мумкин: яъни, инвестициялар мўлжалланган объектига кўра капитал, инновация ва ижтимоий инвестицияларга бўлинади. Капитал инвестициялар жумласига асосий фондларни вужудга келтириш ва такрор ишлаб чиқаришга, шунингдек, моддий ишлаб чиқаришнинг бошқа шакллари ривожлантиришга қўшилаётган инвестициялар кирди. Инновация инвестициялари жумласига техника ва технологияларнинг янги авлодини ишлаб чиқиш ва ўзлаштиришга қўшилаётган инвестициялар кирди. Ижтимоий инвестициялар жумласига инсон салоҳиятини, малакаси ва ишлаб чиқариш тажрибасини оширишга, шунингдек, номоддий неъматларнинг бошқа шакллари ривожлантиришга қўшилаётган инвестициялар кирди².

Инвестициялар пул ва бошқа молиявий маблағлар, шу жумладан кредитлар, пайлар, акциялар ва бошқа қимматли қоғозлар; кўчар ва кўчмас мол-мулк (бинолар, иншоотлар, ускуналар ва бошқа моддий бойликлар) ҳамда уларга доир ҳуқуқлар; интеллектуал мулк объектлари, шу жумладан техникавий ҳужжатлар тарзида тузилган техникага, технологияга, тижоратга оид ва бошқа билимлар мажмуи, у еки бу турдаги ишлаб чиқаришни ташкил этиш учун зарур бўлган билимлар ва ишлаб чиқариш тажрибаси, ноу-хау; ерга ва бошқа табиий ресурсларга, бинолар, иншоотлар, ускуналарга эгалик қилиш, улардан фойдаланиш ҳуқуқи, шунингдек, мулк ҳуқуқидан келиб чиқувчи ашевий ҳуқуқлар каби шаклларда бўлиши мумкин.

Бугунги кунда Ўзбекистон Республикасида инвестицион фаолиятни ҳамда чет эллик инвесторларнинг ҳуқуқ ва манфаатларини ҳимоя қилишга қаратилган қонунлар ҳамда қонуности ҳужжатлар мавжудми ёки уларга берилган имтиёзлар нималардан иборат деган, савол ҳар бир чет эллик инвесторни қизиқтириши табиий ҳол. Ўзбекистонда ўтган вақт давомида чет эллик инвесторларни ҳуқуқларини ҳимоя қилишга қаратилган қонунлар ва бир неча қонуности ҳужжатлар қабул қилинди. Хусусан, махсус қонунлардан Ўзбекистон Республикасининг “Хорижий сармоялар ва хорижий сармоядорлар фаолиятининг кафолатлари тўғрисида”ги қонуни, “Чет эллик инвесторлар ҳуқуқларининг кафолатлари ва уларни ҳимоя қилиш чоралари тўғрисида”ги қонуни, “Чет эл инвестициялари тўғрисида”ги қонуни ва “Инвестиция фаолияти тўғрисида”ги қонунлар қабул қилинди. Мазкур қонунлардан ташқари чет эл инвестицияси ва инвесторлар ҳуқуқларини ҳимоя қилишга қаратилган қонуности ҳужжатларидан Ўзбекистон Республикаси Президентининг “Хорижий

сармоялар иштирокидаги корхоналарга бериладиган қўшимча рағбатлантириш омиллари ва имтиёзлар тўғрисида”ги Фармони (1996 йил 30 ноябрда чиқарилган ПФ-1652-сонли) ҳамда Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг “Тўғридан-тўғри хорижий инвестицияларни ҳуқуқий ҳимоя қилишни кучайтиришга доир қўшимча чора-тадбирлар тўғрисида”ги 205-сонли (2003 йил 2 май) қарорларини мисол қилиб келтириш мумкин.

Ўзбекистон Республикасида амалдаги қонунлар орқали хорижий инвесторларнинг эркин тадбиркорлик фаолиятини олиб боришлари давлатимиз томонидан кафолатланган. Жумладан, Ўзбекистон Республикаси “Чет эл инвестициялари тўғрисида”ги қонунининг 9-моддасида республикамиз ҳудудидаги чет эл инвестициялари учун ҳуқуқий режимни кўллашга доир нормалар белгиланган бўлиб, мазкур моддага асосан давлат Ўзбекистон Республикаси ҳудудида чет эллик инвесторлар инвестиция фаолиятини амалга оширишлари чоғида уларнинг барча ҳуқуқларини кафолатлайди ва ҳимоя қилади. Ўзбекистон Республикасининг “Инвестиция фаолияти тўғрисида”ги қонуни 8-моддасида эса мулк шаклларида ва фаолият туридан қатъи назар, инвесторлар инвестиция фаолиятини амалга оширишда тенг ҳуқуқларга эга эканлиги белгилаб қўйилган. Мазкур қонун ўзида чет эллик инвесторлар фаолиятини кафолатлаган ҳолда, инвестиция киритиш соҳаларига ҳам алоҳида урғу бериб ўтади. Хусусан, инвестицияни тўғридан тўғри йўналтириш чегаралари қонун билан белгиланган бўлиб, унга кўра бошқа қонунлар билан чекланган ёхуд тақиқланган объектлардан ташқари ҳар қандай объектга инвестициялар киритиш инвесторнинг мутлақ ҳуқуқи ҳисобланади ва қонун билан қўриқланади.

Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг “Тўғридан-тўғри хорижий инвестицияларни ҳуқуқий ҳимоя қилишни кучайтиришга доир қўшимча чора-тадбирлар тўғрисида”ги 205-сонли Қарорига асосан (02.05.2003 йилда чиқарилган) республикага тўғридан-тўғри хорижий инвестицияларни жалб қилиш учун янада қулай шарт-шароитларни таъминлаш, хорижий инвестицияларни ишончли ҳуқуқий ҳимоя қилишнинг амалий механизмини барпо этиш, мана шу асосда мамлакатдаги инвестиция муҳитини янада яхшилаш мақсадида Ўзбекистон Республикаси Адлия вазирлиги зиммасига хорижий инвесторларни ва хорижий инвестициялар иштирокидаги корхоналарни ҳуқуқий ҳимоя қилишни таъминлаш вазифаси юкланди³.

Ушбу қарорга кўра хорижий инвесторлар ва хорижий инвестициялар иштирокидаги корхоналарнинг ҳуқуқлари ҳамда қонуний манфаатлари бузилиши ҳоллари аниқланган тақдирда Ўзбекистон Республикаси Адлия вазирлигига хорижий инвесторларни ва хорижий инвестициялар иштирокидаги корхоналарни жавобгарликка тортишнинг асослилигини ҳужжатлар асосида ўрганиб чиқиш, хорижий инвесторлар ва хорижий инвестициялар иштирокидаги корхоналарнинг ҳуқуқларини бузаётган назорат

¹ Ўзбекистон Республикасининг “Чет эл инвестициялари тўғрисида”ги қонуни 5-моддаси. 1998 йил 30 апрелда 609-сон билан қабул қилинган.

² Ўзбекистон Республикасининг “Чет эл инвестициялари тўғрисида”ги қонуни 3-моддаси. 1998 йил 30 апрелда 609-сон билан қабул қилинган.

³ “Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами”, 2003 й., 9-10-сон, 72-модда.

қилувчи ҳамда маҳаллий ҳокимият ва бошқарув органларининг ҳаракати ёки қарорларини тўхтатиб қўйиш, хорижий инвестициялар иштирокидаги корхоналарнинг ҳуқуқлари ва қонуний манфаатларини бузувчи суд ҳужжатларини давлат божи тўламасдан қайта кўриб чиқиш тўғрисида суд инстанцияларига таклифлар билан мурожаат қилиш ваколати берилган.

Қонун чиқарувчи хорижий инвесторлар ҳуқуқларини ҳимоя қилиш билан бир қаторда уларнинг зиммаларига ҳам тегишли мажбуриятларни юклайди. Жумладан, “Инвестиция фаолияти тўғрисида”ги қонуннинг 9-моддасига асосан хорижий инвестор қуйидаги мажбуриятларга амал қилиш талаб этилади: инвестиция лойиҳаларида санитария-гигиена, радиация, экология, архитектура-шаҳарсозликка оид ва бошқа талабларга риоя этилганлиги хусусида экспертиза хулосасини олиши; монополияга қарши қонун ҳужжатларининг талабларига риоя этиши; солиқлар ва бошқа мажбурий тўловларни тўлаши; шартнома бажарилмаслиги ёки лозим даражада бажарилмаслиги туфайли инвестиция фаолияти иштирокчисига етказилган зарарни қоплаши; маҳаллий давлат ҳокимияти органлари ва давлат бошқарув органларининг ўз ваколати доирасида қўйиладиган талабларини бажариши шарт.

Бундан кўриниб турибдики бугунги кунда республикамиз ҳудудида чет эллик инвесторлар ҳуқуқлари ва уларга тегишли бўлган мулкларни ҳимоя этишга қаратилган ҳуқуқий база етарли даражада шакллантирилган. Буни биз юқоридаги қонун ва қонуности ҳужжатлари мисолида кўришимиз мумкин.

Президентимиз И.А.Каримов таъкидлаганларидек, “Бу йўлда биз дуч келишимиз мумкин бўлган шундай хавф борки, у ҳам бўлса, авваламбор, эришилган ютуқларга маҳлиё бўлиб, хотиржамлик кафиятига берилиш, реал воқелиқдан узилиб қолиш хафидир”¹. Мазкур иборалар замирида қонун ижодкорлиги соҳасида ҳам изланишлар ва тадқиқотлар олиб боришни бир зумга ҳам кечиктирмаслик, жамиятнинг ривожланишига қараб ўша кун талабларига жавоб берадиган қонунлар қабул қилиш ва мавжуд қонунчиликни янада такомиллаштириш масалалари ётибди.

Вақт ўтиши билан иқтисодий ўзгаришлар ва жамиятнинг ривожланиши натижасида мавжуд қонунчиликнинг баъзи нормалари давр талабига жавоб бермай қолиши ёки қонундаги бўшлиқларнинг пайдо бўлиши бу табиийдир. Шунинг учун чет эл инвестицияси ва хорижий инвестицияси иштирокидаги корхоналар фаолиятни ҳуқуқий тартибга солувчи амалдаги қонунчиликни доимий равишда такомиллаштириб бориш лозим. Чет эллик инвестор хорижий давлатларга инвестициялар киритишдан аввал биринчи навбатда ўзини қизиқтирган қуйидаги саволларига жавоб олишга ҳаракат қилади: яъни, хорижий инвестиция

киритилган субъектлар фаолиятини амалга оширишда қандай чекловлар, уларнинг мажбуриятлари бўйича қўшимча масъулият хавфининг мавжудлиги, валюта билан боғлиқ хавфнинг борлиги (хусусан конвертациялаш бўйича), солиқ хавфи қай даражада таъсир этади (бир томонлама ёки икки томонлама солиққа тортиш масаласи), хорижий инвестор мулкни мажбуран олиб қўйиш (национализация ва экспроприация) ва бошқалар.

Шунинг учун чет эл инвестицияси ва инвесторлар ҳуқуқларини ҳимоя этишга қаратилган қонунчиликни миллий ва хорижий инвесторлар манфаатларини бир ҳилда ҳисобга олган ҳолда кўриб чиқиш лозим. Бу орқали чет эл инвестицияси республикамизга кириб келиши ва бозор муносабатларини янада қарор топиши учун қулай ҳуқуқий шароитларни таъминлаб берилади.

¹ И.А.Каримов. Мамлакатимизда демократик ислохотларни янада чуқурлаштириш ва фуқаролик жамиятини ривожлантириш концепцияси: Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси Қонунчилик палатаси ва Сенатининг қўшма мажлисидаги маъруза. 2010 йил 12 ноябр. – Т.: Ўзбекистон, 2010. 6-бет.

В.Ё.Эргашев
Юридик фанлар номзоди,
доцент

ЧЕКЛАНГАН АШЁВИЙ ҲУҚУҚЛАР МОҲИЯТИ ВА ТИЗИМИ

Бозор муносабатларига асосланган иқтисодий тизимда фуқаролик муомаласи иштирокчиларининг ресурсларга бўлган эҳтиёжларини фақатгина мулк ҳуқуқи асосида қондирилишининг иқтисодий имконияти мавжуд эмас. Шу боисдан мулкый муносабатларни ҳуқуқий тартибга солиш тизимида мол-мулкдан иқтисодий манфаатлар йўлида фойдаланиш имкониятини тақдим этувчи бир қатор институтлар ишлаб чиқилган. Шулардан бири – мулкдор бўлмаган шахсларга ўзгаларга тегишли мол-мулкка эгалик қилиш ва фойдаланиш имкониятини берувчи чекланган ашёвий ҳуқуқлардир.

Ашёвий ҳуқуқнинг ушбу институти хусусида сўз юриштидан олдин уни номлаш билан боғлиқ атамаларга аниқлик киритиш талаб этилади. Юридик адабиётларда мазкур институти “чекланган ашёвий ҳуқуқлар” ва “ўзганинг ашёсига бўлган ҳуқуқлар” деб номланишларни учратиш мумкин. Ўзганинг ашёсига бўлган ҳуқуқлар (рим ҳуқуқида *jure in re aliena*) ҳозирги давр нуқтаи назаридан унча аниқ тушунча эмас, чунки расман ўзганинг ашёсига бўлган ҳуқуққа унинг ашё мулкдори саналмаган ҳар қандай қонуний (титулли) эгаси эга бўлади. Рим хусусий ҳуқуқидан фарқли ўлароқ, амалдаги фуқаролик қонунчилигида (бошқа МДХ мамлакатларида бўлгани сингари) “эгалик қилиш” ва “сақлаш” категориялари ажратилмайди, шу туфайли ҳам ўзганинг ашёсига бўлган ҳуқуққа буюртмачининг топширигига кўра унинг материалдан бирор-бир ашёни тайёрлаб берувчи пудратчи ҳам, юк ташувчи ҳам, ашёни сақлаб берувчи ҳам, ишончли бошқарувчи ҳам эга бўлади. Айти пайтда кўрсатилган шахсларнинг барчаси ашёнинг титулли эгалари сифатида ўз эгалик қилиш ҳуқуқини ашёвий-ҳуқуқий даъволар ёрдамида ҳимоя қилиш ҳуқуқига эга бўлади (ФКнинг 232-моддаси). Бироқ ушбу асосда санаб ўтилган шахсларни ашёвий ҳуқуқ субъектлари деб эълон қилиш мумкин бўлмаса керак. Ахир бу ҳолда объекти ашё бўлган ҳар қандай субъектив фуқаролик ҳуқуқи ашёвий ҳуқуққа айланади ва бунинг натижасида фуқаролик ҳуқуқларини ашёвий ҳуқуқ ва мажбурият ҳуқуқига ажратишнинг ўзи ҳар қандай маънони йўқотади. Шу боис биз Е.А.Сухановнинг куйидаги фикрига қўшилаемиз: “Чалкашлик келиб чиқмаслиги учун ...бизга герман цивилистикасидан кириб келган аниқроқ атама – “чекланган ашёвий ҳуқуқлар” атамасидан фойдаланиш мақсадга мувофиқдир”¹.

Собиқ иттифоқ даврида қонунчиликда чекланган ашёвий ҳуқуқларга тегишли бўлган меъёрлар ҳеч қандай тарзда изоҳланмаган эди. 1922 йилдаги РСФСР ГК ашёвий ҳуқуқларни тартибга солувчи махсус бўлим бўлган (52-105 моддалар), унга мулк ҳуқуқи билан бир қаторда иморат солиш ҳуқуқи ва гаров ҳуқуқи киритилган эди. Кейинроқ, иқтисодиёт давлатлаштирилганидан ва хусусий мулк инкор этилишидан сўнг, ушбу институтлар амалда деярли

¹ Суханов Е.А. Понятие и виды ограниченных вещных прав // Гражданское право – частное право / Отв. ред. В.С.Ем. – М., 2008. – 216–217-б.

қўлланилмай қолди. Узоқ вақтдан бери юридик унутилишидан сўнг ўзганинг кўчмас мулкниши чекланган фойдаланиш ҳуқуқининг қайта тикланиши фақатгина ҳозирги замон босқичида амалга оширилди ва биринчи навбатда амалдаги ФК қабул қилиш билан боғлиқдир.

Чекланган ашёвий ҳуқуқларга ашёвий ҳуқуқларнинг умумий (мулк ҳуқуқи билан) белгиларининг барчаси хос бўлишига қарамастан, айти пайтда улар ўз хусусиятларига ҳам эга².

Бундай ҳуқуқлар ҳам, мулк ҳуқуқи билан турдош ашёвий ҳуқуқлар сифатида, ваколатли шахсларга ўзганинг ашёси устидан (бўйнида мажбурият бўлган бошқа шахснинг ҳулқ-атвори устидан эмас) ҳукмронлики бевосита, бироқ чекланган тарзда амалга ошириш имкониятини беради. Уларнинг мазмуни ҳар доим мулк ҳуқуқига қараганда торроқ ва чекланган бўлади. Мазмунига кўра улар мулкдор ваколатларига доир чеклашларни ўзида ифодалайди ва одатда унинг ўз ашёсидан мустақил ва эркин фойдаланиш имкониятидан (ваколатидан) у ёки бу жиҳатдан маҳрум қилади.

Бундай ҳуқуқлар мавжуд бўлганда мулк ҳуқуқи ҳажман “кичраяди”, баъзан сезиларли даражада камайиши ҳам мумкин. Айрим ҳолларда (масалан, ашёга классик узуфрукт белгиланганда) мулкдорда фақат “ашё устидан умумий ҳукмронлик”, “қуруқ ҳуқуқ” (*nudum ius*) сақланиб қолиши мумкин³. Бироқ, чекланган ашёвий ҳуқуқ бекор бўлгани заҳоти, мулк ҳуқуқи мулкдорнинг бирор-бир қўшимча ҳаракатларисиз ўз-ўзидан тўла ҳажмда тикланади (мулк ҳуқуқининг “эластиклик” ёки “эгилювчанлик” хусусияти).

Бошқа томондан, ашёга бўлган мулк ҳуқуқининг бекор бўлиши (масалан, у нобуд бўлган ёки муомаладан чиқарилган ҳолда) унга белгиланган барча чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг ҳам ўз-ўзидан бекор бўлишига олиб келиши лозим. Шу туфайли ҳам асосий ашёвий ҳуқуқ сифатида мулк ҳуқуқига ашёвий ҳуқуқларнинг тобелиги мазкур ҳуқуқларнинг бошқа бир муҳим жиҳати ҳисобланади⁴. Чекланган ашёвий ҳуқуқлар “мустақил” ҳолда, яъни мулк ҳуқуқисиз мавжуд бўлиши мумкин эмас. Айти шу сабабли хўжасиз ашёга бирор-бир чекланган ашёвий ҳуқуқни белгилаш, шу жумладан хўжасиз ашёнинг ҳақиқий эгасида бундай ҳуқуқ борлигини тан олиш мумкин эмас.

Чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг объекти бўлиб, одатда, ҳар доим кўчмас мулк ҳисобланади. Чекланган ашёвий ҳуқуқлар фақатгина муайян мақсадларда объектдан фойдаланиш имкониятини берадилар. Чекланган ашёвий ҳуқуқлар маълум ашёдан узоқ вақт давомида фойдаланиш, бошқа шахсга ашёга мулк ҳуқуқи ўтиш сабабли уларда пайдо бўлиши мумкин

² Бу ҳақда батафсилроқ қаранг: Корнилова Н.В. Виды ограниченных вещных прав // Экономическое правосудие на Дальнем Востоке России. 2008. №1. – С. 104–115.; Гришин А.А. Специфика правовой природы ограниченных вещных прав на землю // Адвокат. – 2008. №6. – С. 14–17.; Ахмадгазизов И.С. Проблемы правового регулирования ограниченных вещных прав на землю // Правовые вопросы недвижимости. – 2008. – №1. – С.28–30.

³ Масалан, қаранг: Хвостов В.М. Система римского права. – С. 225-б.; Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. – С. 210.

⁴ Қаранг: Зинченко С.А. Собственность и производные вещные права: теория и практика. – Ростов-на-Дону, 2003.

бўлган салбий оқибатлардан ўз хавфсизлигини таъминлаш мақсади қўзлаган шахсларнинг мулкий манфаатларига хизмат қиладилар.

Чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг умумэтироф этилган хусусияти шундаки, улар чекланган ашёвий ҳуқуқ белгиланган ашёнинг мулкдори ўзгарган ҳолда ҳам сақланиб қолади. Одатда “эргашиш ҳуқуқи” сифатида тавсифланувчи айни шу ҳолат ашёвий ҳуқуқнинг юридик жиҳатдан “мустаҳкамлиги” гини таъминлайди. Ваҳоланки, мажбурият (шартнома) ҳуқуқининг субъекти умумий қоидага биноан ўзганиш ашёсидан фойдаланишда давом этиш шартлари тўғрисида янги мулкдор билан келишиши талаб этилади.

Ўзбекистон Республикаси фуқаролик ҳуқуқида бу классик қоида, афсуски, охиригача изчил ўрнатилмаган: қонун чиқарувчи шўро даврида “эргашиш ҳуқуқи” ни ўзига кучсиз тараф бўлиб туюлган ашёни ижарага олувчига берган (1963 йилги ЎзССР ФКнинг 288-моддаси)¹. Мазкур қоида амалдаги қонунчиликда ҳам сақлаб қолинган (ФК 549-моддасининг 1-қисми).

Табиики, бундай вазият ижарага олувчининг манфаатларига ҳатто у кўрган зарар тўлиқ қопланган ҳолда ҳам дахл этиши мумкин. Шу туфайли ҳам “юридик мантиқ ва ижарага олувчиларнинг манфаатлари ўртасидаги кураш деярли барча қонунчиликларда акс этади, улар одатда бу масалани ечишга қийналадилар².

Бизнинг назаримизда, эргашиш ҳуқуқи ўз-ўзича мулкий ҳуқуқни чекланган ашёвий ҳуқуқ сифатида тавсифлаш имконини берувчи асосий белги бўлиб хизмат қила олмайди, чунки бунинг учун юқорида кўрсатилган белгилар мажмуи тўлиқ мавжуд бўлиши лозим.

Айни пайтда ижарага олувчи ҳуқуқларининг эргашиш ҳуқуқи сифатидаги ашёвий-ҳуқуқий элементи (шунингдек уларнинг мутлақ ҳуқуқий ҳимояси) миллий фуқаролик ҳуқуқининг хусусиятларидан бири ҳисобланади, деб айтиш мумкин. Бунда ашёвий ҳуқуқ белгилари нуқтаи назаридан, ижарага олувчининг ҳуқуқлари фуқаролик қонунчилигида ҳам барибир ашёвий ҳуқуқлар сифатида эмас, балки мажбурият ҳуқуқлари сифатида эътироф этилади.

Ниҳоят, чекланган ашёвий ҳуқуқнинг юқорида келтирилган белгилари ўзини изчил амалга ошириш учун яна бир муҳим қоида – чекланган ашёвий ҳуқуқларни расмий рўйхатга олишни талаб қилади. Учинчи шахслар танишишлари учун имконият яратишга қаратилган бундай қайд этиш зарурияти очиклик принципи деган ном олган. Бу принцип кўчмас мулк учун чекланган ашёвий ҳуқуқларни кўчмас мулкка бўлган ҳуқуқлар ва улар билан тузилган битимлар давлат реестрида (МДҲ мамлакатлари) ёки ерлар китобида (Германия, Австрия) мажбурий рўйхатга олиш тарзида амалга оширилади. Е.А.Суханов фикрига кўра, давлат реестрида расмий қайд этиш зарурияти чекланган ашёвий ҳуқуқнинг белгиларидан

бири ҳисобланади³. Бироқ, бизнинг назаримизда, чекланган ашёвий ҳуқуқни давлат рўйхатидан ўтказиш зарурияти мажбурият сифатида фақат ўзганиш кўчмас мулкка бўлган ҳуқуқларга нисбатан вужудга келади ва ашёвий ҳуқуқнинг муҳим хусусияти эмас, балки субъектив ҳуқуқнинг ашёвий ҳуқуққа мансублиги маҳсули ҳисобланади.

Санаб ўтилган белгилар таҳлили қуйидаги хулосаларга келиш имконини беради: чекланган ашёвий ҳуқуқлар, биринчидан, ўзганиш мулкка бўлган ҳуқуқлар сифатида, мулк ҳуқуқидан келиб чиққанлик ва унга тобелик билан тавсифланади; иккинчидан, мулкка белгиланган ашёвий мажбуриятлар сифатида мол-мулкка эргашиш ҳуқуқини ўз ичига олади; учинчидан, қонунда айрим ҳуқуқларнинг турларига кўра ҳам, мазмунига кўра ҳам аниқ ва тўлиқ белгилаб қўйилган.

Шундай қилиб, чекланган ашёвий ҳуқуқ ашёвий ҳуқуқлар тизимининг таркибий элементи сифатида мулк ҳуқуқидан, қонунда назарда тутилган ҳолларда эса – мулкдорнинг эркидан келиб чиқувчи, ҳўжалик фаолиятида ўзганиш ашёлари устидан бевосита ҳукмронлиқни ўз ихтиёридаги кўчмас мулк объектларидан самарали фойдаланиш учун зарур ва етарли бўлган ҳажмда кафолатловчи ашёвий-ҳуқуқий шароитда хулқ-атвор мутлақ қоидаларининг ўзаро боғланган мажмуидир.

Чекланган ашёвий ҳуқуқ мазмуни мазкур ҳуқуқ субъектининг (ҳуқуқ эгасининг) ўзганиш мол-мулкка нисбатан ҳуқуқлари ва бурчлари ташкил этади. Чекланган ашёвий ҳуқуқнинг мазмуни мазкур ҳуқуқ мавжуд бўлган иқтисодий, сиёсий ва ҳуқуқий шароитлар билан белгиланади, бинобарин у ўзгаришсиз қолиши мумкин эмас.

Чекланган ашёвий ҳуқуқларни тизимли ёндашув нуқтаи назаридан таснифлашга киришишдан олдин тизим тушунчаси ва тизимлиликнинг хусусиятлари ҳақидаги фалсафий ва умумназарий тасаввурларга қисқача тўхталиб ўтсак, ўринли бўлади деб ўйлаймиз.

Фалсафий адабиётларда тизим тушунчаси ўзаро боғланган элементларнинг яхлит тўплами сифатида таърифланади. Бинобарин, у ёки бу объектни тизим сифатида ўрганиш, биринчидан, таҳлил бирликлари сифатида қаралувчи элементлар тўплами мавжудлигини; иккинчидан, бу элементларнинг ўзаро боғланганлигини ва тизимнинг яхлитлигини таъминловчи тизим ҳосил қилувчи алоқалар мавжудлигини; учинчидан, тизим таркибий тузилишининг иерархиявийлигини назарда тутати⁴.

Ҳар қандай фан ўз ривожланиш жараёнининг муайян босқичида тўпланган билимларни тизимлаштириш заруриятини ҳис этади. “Билимнинг тизимлилиги, яъни у муайян қоидаларга мувофиқ аниқ ташкил этилганлиги ҳар доим фаннинг муҳим белгиси ҳисобланади⁵. Билимларни тизимли принципларга мувофиқ ташкил этиш атроф борлиқнинг объектив моҳиятини теран англаб етишга кўмаклашади. Тўғри тузилган тизим ўз таркибий элементлари ўртасидаги энг муҳим ўхшашликлар ва фарқларни намоён этади ва бунинг самараси ўлароқ, бизнинг ўзимизни қуршаган дунё ҳақидаги тасаввурларимиз унинг асп

¹ Қаранг: Агарков М.М. Обязательство по советскому гражданскому праву // Избранные труды по гражданскому праву. – М.: Статут, 2002. – С. 203–204.

² Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – С.156.

³ Суханов Е.А. Понятие и виды ограниченных вещных прав // Гражданское право – частное право / Отв. ред. В.С.Ем. – С. 220.

⁴ Қаранг: Философская энциклопедия. Т. 5 / Гл. ред. Ф.В.Константинова. – М.: Наука, 1970. – 19-б.

⁵ Ўша ерда. – 18-б.

мазмуни билан кўпроқ даражада мувофиқ келишига имконият яратади.

Ҳуқуқнинг тизимлилиги белгилари ҳақидаги энг аниқ тасаввурни Д.А.Керимов яратган:

1. Тизимли ҳуқуқий яхлитлик бир-бири билан бириккан, объектив хусусиятга эга бўлган ҳолатдаги қисмларнинг зарурий бирикмасини ўзида ифодалайди. Агар бундай ҳолат мавжуд бўлмаса, яхлитлик фақат тўплам хусусиятига эга бўлади ёки амалда умуман мавжуд бўлмайди.

2. Тизимли ҳуқуқий яхлитликнинг қисмлари уларнинг хоссалари ва алоқаларининг субстанционал хусусиятларини тавсифловчи муайян асосларга кўра бир-бири билан бирикади. Акс ҳолда тизимли қисмларнинг бирикуви тизимли табиатга эга бўлмайди.

3. Тизимли ҳуқуқий яхлитлик ўз қисмларининг таркибий тартибга солинганлиги натижасида ягоналикни ҳосил қилади. Ушбу омил яхлитлик қисмларининг функционал боғланишлари ва ўзаро алоқаларини белгилайди. Бусиз тизим ҳаракат қила олмайди, бинобарин, тизимнинг ўзи ҳам мавжуд бўлмайди.

4. Муайян ҳуқуқий қисмларнинг таркибий тартибга солинган яхлитликка маълум белгиларга кўра объектив бирикуви тизимли ҳуқуқий яхлитликда нисбатан мустақиллик хусусиятлари мавжудлигини белгилайди. Бу шунда ифодаланадики, биринчидан, унинг хусусиятлари тизим ҳосил қилувчи қисмларнинг хусусиятлари билан боғлиқ бўлмайди; иккинчидан, у ўз таркибий қисмларини сезиларли даражада ўзгартириш ва ўз яхлитлиги доирасида янги қисмларни яратиш қобилиятига эгадир; учинчидан, у бошқа, янада улканроқ тизимнинг қисми ёки кичик тизими сифатида амал қилиши мумкин; тўртинчидан, у ташқи муҳит билан узвий боғлиқ, унинг таъсирини ҳис этади ва ўзи ҳам унга таъсир кўрсатади. Нисбатан мустақилликнинг йўқлиги ҳуқуқий яхлитликни тизимликдан маҳрум қилади.

5. Тизимли тартибга солинганлик тизимли ҳуқуқий яхлитликка нисбатан барқарор тус беради. Тизимли ҳуқуқий яхлитлик қисмлари ва уларнинг алоқалари хусусиятларини ўзгартиришга фақат шу барқарорлик доирасида йўл қўйилади. Агар бу ўзгаришлар унинг минимал ёки максимал “бўсағалари” чегарасидан четга чиқса, тизим бузилади.

6. Тизимли ҳуқуқий яхлитликнинг нисбатан мустақиллиги тизим фаолиятининг нисбатан мустақиллигини белгилайди. Ушбу мустақиллик даражаси мазкур тизимнинг даражаси билан белгиланади. Бироқ фаолиятда мустақилликнинг йўқлиги яхлитликни тизимликдан маҳрум этади¹.

Айни пайтда Д.А.Керимов тизим тушунчаси ва яхлитлик, умумийлик фалсафий тушунчаси ўртасидаги муҳим фарқларни қайд этади. Тизим – яхлитлик, умумийлик тушунчаларига қараганда кенгроқ, бойроқ, универсалроқ, функционалроқ тушунча. Яхлитлик, тартибга солинганлик тизимга ичдан хос бўлган хусусиятлардир: “биринчидан, ҳар қандай яхлитлик тизим бўлавермайди, бироқ ҳар қандай тизим яхлитдир. Яхлитликсиз тизим мавжуд бўлмайди, у тизимга ягоналик хусусиятини бахш этади; иккинчидан, ҳар қандай структура тизимли эмас, бироқ ҳар қандай тизим муайян структурадан таркиб топади.

¹ Қаранг: Керимов Д.А. Методология права (предмет, функции, проблемы философии права). – М.: Норма, 2000. – С. 251-253.

Структурасиз тизим мавжуд эмас; учинчидан, худди шу гапни функциялар тўғрисида ҳам айтиш мумкин. Ҳар қандай фаолият ҳам тизимли эмас, бироқ ҳар қандай тизим фаоллик билан тавсифланади. Фаоллик хусусияти бўлмаса, тизим ҳам бўлмайди. Айни шу хусусият тизимнинг қизғин ривожланишини белгилайди”².

Ашъвий ҳуқуқларнинг умумий таснифини яратишга ҳам тизимлилик нуқтаи назаридан ёндашиш мақсадга мувофиқдир. Бу чекланган ашъвий ҳуқуқларнинг ҳар бир турини ягона ва яхлит тизимнинг қисмлари сифатида (унда ашъвий ҳуқуқларнинг ушбу тоифасига хос бўлган тизим ҳосил қилувчи белгилар бор-йўқлиги нуқтаи назаридан) аниқлашни, шунингдек уларни нисбатан мустақил тизимли яхлитликка бирлаштиришни назарда тутати.

Энг аввало шундан келиб чиқиш лозимки, ҳар қандай ҳуқуқий тизим каби, чекланган ашъвий ҳуқуқлар тизими ҳам объектив мавжуд ва вазифа уни англаб етишдан иборат³. Ҳуқуқ тизимини англаб етиш турли ҳуқуқий шаклларнинг ижтимоий ривожланиш жараёнининг объектив омиллари, иқтисодий муносабатларнинг объектив мавжуд тизими билан қай даражада белгиланганлигини ўрганишни назарда тутати⁴.

Шундай қилиб, чекланган ашъвий ҳуқуқлар тизими деганда қисмларнинг муҳим асосларга кўра зарурий, мақсадга мувофиқ, таркибий жиҳатдан тартибга солинган, нисбатан мустақил бирикмасини (ҳуқуқий яхлитликни) тушуниш лозим. Ушбу бирикма объектив ва ҳуқуқий воқеликнинг ўзганинг ашъвсидан фойдаланиш субъектив ҳуқуқлари сифатида амал қилувчи ҳодисалари ва предметларининг юридик аҳамиятга молик белгилари, хоссалари ва хусусиятларининг умумий тўпламини ўзида ифодалайди.

Чекланган ашъвий ҳуқуқларни тизимлилик нуқтаи назаридан ўрганиш қуйидаги вазифаларни ҳал қилишга кўмаклашади.

Биринчидан, тизимли ёндашув ҳуқуқ ижодкорлиги мақсадига эришиш – самарали қонунчиликни яратишга хизмат қилади. Ҳуқуқий тартибга солишнинг самарадорлиги ҳуқуқий муносабатнинг муайян ҳуқуқий тартибга солиш зарурлигини аниқлаш имконини берувчи белгилари қай даражада тўғри аниқланганига ва улар ҳуқуқ нормаларида қай даражада аниқ акс эттирилганига бевосита боғлиқ. Бунда тизим ҳосил қилувчи белгиларнинг ҳар бири икки функцияни бажаради. Бир томондан, у турли даражада ҳуқуқий тартибга солишни талаб қилувчи чекланган ашъвий ҳуқуқларни турли гуруҳларга ажратиш имконини беради. Бошқа томондан, у умумий белгиси мавжудлиги туфайли бирхиллаштирилган тартибга солиш қўлланилиши лозим бўлган чекланган ашъвий ҳуқуқларни бир гуруҳда бирлаштириш учун имконият яратади.

Шундай қилиб, чекланган ашъвий ҳуқуқларнинг илмий асосланган тизими энг аввало у ёки бу ашъвий-ҳуқуқий муносабатларнинг хусусиятини аниқлаш ва

² Ўша ерда. – 258–259-б.

³ Қаранг: Толстой Ю.К. О теоретических основах кодификации гражданского законодательства // Правоведение. – 1957. – №1.

⁴ Қаранг: Яковлев В.Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. – Свердловск, 1972. – С. 14.

тартибга солинаётган муносабатлар билан мувофиқ бўлган ҳуқуқий тартибга солишни яратиш учун зарур.

Чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизимини шакллантиришнинг ҳуқуқ ижодкорлигига доир аҳамияти қонун ҳужжатларини лозим даражада кодекслаштириш учун замин яратишда ҳам ифодаланган. Илмий асосланган ҳуқуқ тизими асосида яратилган кодекслаштириш ҳуқуқий тартибга солишни тежаш билан бир вақтда, тартибга солишнинг зарурий яхлитлигига эришиш имконини беради. Ҳуқуқий материални ўрганишда тизимли ёндашув “тизим ҳар бир элементининг (ҳар бир норманинг) амал қилиш чегарасини ҳамда тизим элементларининг (айрим нормаларнинг) ўзаро алоқаси ва ўзаро боғлиқлик даражасини белгилайди. Айнан шундай тизимлаштириш ушбу атаманинг том маъносидаги кодекслаштириш ҳисобланади...”¹.

Иккинчидан, қонунчилик у амалда тўғри қўлланилган ҳолдагина самаралидир. Чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизимини яратиш ҳар доим ҳуқуқни қўллаш вазифасини ҳал қилишни назарда тутди.

Ҳуқуқни қўллаш қонуннинг руҳи ва сўзи билан мувофиқ келиши лозим. Ҳуқуқ нормалари улар қайси ҳуқуқий муносабатларни тартибга солиш учун мўлжалланган бўлса, шу ҳуқуқий муносабатларга нисбатан қўлланилиши даркор. Бу ҳуқуқни қўллаш жараёнида чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизими ҳақидаги тасаввурлар қонунда амалда мавжуд бўлган тизим билан тўла мувофиқ келиши лозимлигини англатади. Ҳуқуқни қўллаш фаолиятида ҳуқуқий муносабатларни тавсифлаш мезонлари қонун чиқарувчи ҳуқуқий нормаларни яратиш пайтида асос сифатида олган тизимли белгилар билан аниқ ва тўла мувофиқ келиши лозим. Шу туфайли ҳам ҳуқуқни қўлловчининг бош вазифаларидан бири қонун чиқарувчининг ниятига кўра қайси ҳуқуқий муносабатлар муайян ҳуқуқий нормалар билан тартибга солиниши лозимлигини аниқлаш ва мазкур ҳуқуқий муносабатларни ажратишнинг қонун йўли билан белгиланган мезон билан аниқ ва тўла мувофиқ бўлган, амалий жиҳатдан қулай мезонини яратишдан иборатдир.

Нихоят, чекланган ашёвий ҳуқуқларни тизимлилик нуқтаи назаридан ўрганиш ҳуқуқ ижодкорлиги вазифаларини ҳал қилишга кўмаклашади, чунки айнан чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизимини комплекс ўрганиш натижасида амалда мавжуд чекланган ашёвий ҳуқуқларни сақлаб қолишга бўлган эҳтиёж, шунингдек фуқаролик ҳуқуқий муносабатларини тартибга солиш мақсадида янги ҳуқуқларни амалга киритиш зарурияти аниқланади.

Шундай қилиб, чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизимини комплекс ўрганиш куйидаги мақсадларда зарур:

1) ҳозирги замон фуқаролик ҳуқуқида чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизимини яратиш учун асос бўлиб хизмат қиладиган белгиларни аниқлаш;

2) чекланган ашёвий ҳуқуқлар ҳар бир турининг тизимли белгиларини улар ҳуқуқий мустаҳкамлашни талаб қиладиган ҳуқуқий муносабатларнинг муҳим жиҳатларини қай даражада акс эттиришини ва тегишли равишда чекланган ашёвий ҳуқуқлар тўғрисидаги қонун ҳужжатларини такомиллаштириш учун қандай

имкониятлар мавжудлигини аниқлаш мақсадида таҳлил қилиш;

3) чекланган ашёвий ҳуқуқларни тавсифловчи белгиларни аниқ ва лўнда таърифлаш, улардан амалда фойдаланиш юзага келган ашёвий-ҳуқуқий муносабатларни хатосиз таснифлаш ва, бинобарин, уларга аниқ шу ҳуқуқий муносабатларни тартибга солиш учун мўлжалланган ҳуқуқий нормаларни қўллаш имконини беришини таъминлаш.

Бошқача қилиб айтганда, чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг илмий асосланган тизимини яратиш ва у амалда тўғри қўлланилишини таъминлаш талаб этилади.

Чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизими турли хил нуқтаи назарлардан ўрганилиши мумкин. Бинобарин, тизимни шакллантириш мезонлари у қайси нуқтаи назардан ва қандай мақсадда ўрганилиши билан белгиланади.

Ашёвий ҳуқуқларни икки йирик гуруҳ – мулк ҳуқуқи ва чекланган ашёвий ҳуқуқлар (мулкдор бўлмаган шахсларнинг ашёвий ҳуқуқлар)га ажратиш умум эътироф этилган. Мазкур тасниф замирида ашёвий ҳуқуқларни бериладиган ваколатларнинг кенглик даражасига қараб ажратиш ётади. Е.А.Сухановнинг қайд этишича, “чекланган ашёвий ҳуқуқлар назарияси қитъа Европасида сюзерен ва вассал ўртасида “тақсимланган” ер мулки феодал ғоясининг ўрнини мустаҳкам эгаллади”². Чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг иккиламчилиги, тобелигига С.А.Зинченко ва В.В.Галов ҳам эътиборни қаратади (бунда мазкур муаллифлар ҳуқуқларнинг ушбу гуруҳини ҳосила ашёвий ҳуқуқлар деб номлайди)³.

Чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг рўйхати ФКнинг 165-моддасида мустаҳкамланган. Мазкур нормага мувофиқ мулк ҳуқуқи билан бир қаторда хусусан қуйидагилар ашёвий ҳуқуқлар ҳисобланади: хўжалик юритиш ҳуқуқи ва оператив бошқариш ҳуқуқи; мерос қилиб қолдириладиган ер участкасига умрбод эгалик қилиш ҳуқуқи; ер участкасига доимий эгалик қилиш ва ундан фойдаланиш ҳуқуқи; сервитутлар. Мазкур рўйхат очиқ хусусиятга эга. Бундан ташқари, ушбу моддада бошқа ашёвий ҳуқуқлар фақат қонун билан белгиланиши мумкинлиги белгиланмаган. Ҳозирги замон фуқаролик қонунчилигида чекланган ашёвий ҳуқуқлар доирасининг торлигига И.А.Дроздов ва О.М.Козырь ҳам эътибор қаратади⁴.

Юридик адабиётларда назарий жиҳатдан чекланган ашёвий ҳуқуқларни тизимлаштириш кўп бора амалга оширилган.

Бу хусусда К.П.Победоносцев шундай деб ёзган эди: “Умуман олганда чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизими фанда ҳам, фуқаролик ҳуқуқининг энг янги кодексларида ҳам ўзининг мукамал ифодасини топгани йўқ. Бинобарин, ҳар бир бўлими фақат

¹ Рахмилович В.А. О достижениях и просчетах нового Гражданского кодекса Российской Федерации // Государство и право. – 1996. – №4. – С. 120.

² Суханов Е.А. О понятии и видах вещных прав в российском гражданском праве // Журнал российского права. – 2006. – №12. – С. 43.; Шу муаллиф. К понятию вещного права // Правовые вопросы недвижимости. – 2005. – №1. – С. 15. Бу ҳақда батафсилроқ қаранг: Венедиктов А.В. Избранные труды по гражданскому праву. В 2 т. Т. 2. – М., 2004. – С. 116–122.

³ Қаранг: Зинченко С.А. Собственность и производные вещные права: теория и практика. – Ростов-на-Дону, 2003. – С. 33.

⁴ Қаранг: Дроздов И.А., Козырь О.М. О вещных правах на земельные участки и иные природные объекты (анализ положений Концепции развития законодательства о вещном праве) // Закон. – 2009. – №5. – С. 57.

ўзигагина хос бўлган предметларни ўз ичига олган аниқ ва тўлиқ тизимни кутмасак ҳам бўлади”¹.

В.И.Синайский тўлиқ ва нотўлиқ ашёвий ҳуқуқларни ажратган. Тўлиқ ашёвий ҳуқуқларга у мулк ҳуқуқини киритган, нотўлиқ ашёвий ҳуқуқлар таркибини эса қуйидагича белгилаган: “сервитутлар, эмфитевзис, суперфиций, гаров ҳуқуқи, ашёвий мажбуриятлар, ер ости бойликларига бўлган ҳуқуқлар”².

Г.Ф.Шершеневич мулк ҳуқуқи билан бир қаторда ашёвий ҳуқуққа сервитутлар, чинш ҳуқуқи, гаров, эгалик ҳуқуқини киритган³.

И.А.Покровский бундай ҳуқуқларнинг уч асосий гуруҳини ажратган: 1) ўзганинг ашёларидан фойдаланиш ҳуқуқлари (сервитутлар, иморат солиш ҳуқуқи ва эмфитевзис); 2) ўзганинг ашёсидан муайян қимматликни олиш ҳуқуқи (бу гуруҳга у шу жумладан гаров ҳуқуқини, шунингдек “ашёвий ҳақ беришлар”ни ёки Германия ва Швейцария ҳуқуқидаги “Grundlasten” ва “Reallasten”ни, яъни ер мулкдоридан бирор нарса олишга бўлган ҳуқуқларни киритган); 3) маълум ашёни эгаллашга бўлган ҳуқуқлар (улар жумласига олим имтиёзли сотиб олиш имтиёзли ҳуқуқини ва мулк ҳуқуқини эгаллаш ва фойдаланилаётган мол-мулкдан меваларни олиш ҳуқуқини назарда тутувчи сервитутларнинг баъзи бир турларини киритган)⁴.

М.К.Сулейменов, М.В.Скрябин Қозоғистон фуқаролик ҳуқуқига татбиқан И.А.Покровский илгари сурган таснифни қўллашни таклиф қилади. “Мулкдор ва бошқа шахс тегишли ҳуқуқни таъсис этишда кўзлайдиган мақсад (манфаат) тегишли мезон сифатида эътироф этилиши лозим. Бундай мақсадлар иккита бўлиши мумкин:

1. Ашёдан унинг фойдали хоссаларини олиш мақсади. Бунда мазкур ҳуқуқлар конструкцияси, биринчидан, ё ўзганинг ашёсига бўлган ашёвий ҳуқуқ эгасига ашёга фақат қонунда ёки бу ҳуқуқларни таъсис этиш тўғрисидаги шартномада батафсил баён этилган муайян усулда таъсир кўрсатиш имкониятини бериш орқали унинг эркинлигини сезиларли даражада чеклаши (ашёдан чекланган тарзда фойдаланиш ҳуқуқлари – сервитут типидagi ҳуқуқлар), ё, иккинчидан, ҳуқуқ эгасига ўзганинг ашёсидан фойдаланиш борасида анча кенг имкониятлар бериши мумкин. Ушбу гуруҳ ашёвий ҳуқуқларининг умумий номи “фойдаланиш ашёвий ҳуқуқлари” бўлади.

2. Ваколатли шахснинг ашё айирбошлаш қиймати (қиммати) билан боғлиқ бўлган мақсади (манфаати). Бу гуруҳни гаров ҳуқуқлари (ипотека ва закат), ушлаб қолиш ҳуқуқи ташкил этади ва уларни таъминловчи ҳуқуқлар деган умумий ном остига бирлаштириш мумкин”⁵.

Ўз ҳуқуқий тизимига кўра МДХ мамлакатларига айниқса яқин турувчи Германия қонунчилигида мустаҳкамланган чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизими алоҳида диққатга сазовордир.

Германиянинг ҳозирги замон фуқаролик қонунчилигида ҳам чекланган ашёвий ҳуқуқлар одатда уч гуруҳга ажратилади: 1) ўзганинг ашёсидан фойдаланиш ҳуқуқлари (Nutzungsrechte); улар мазкур ашёни бошқа шахсга бериш имкониятини истисно этади (сервитутлар, узурфрукт, иморат солиш ҳуқуқи); 2) ўзганинг ашёсини “реализация қилиш ҳуқуқлари” (Verwertungsrechte); улар мулкдор муайян суммани тўламаган тақдирда ашёни унинг розилигисиз бошқа шахсга бериш имконияти билан боғлиқ (гаров ва “ашёвий мажбуриятлар” – Reallasten); 3) ўзганинг ашёсини эгаллаш ҳуқуқлари (Erwerbsrechte); улар сотиб олиш имтиёзли ҳуқуқини, тегишли сервитутлардан фойдаланиш натижасида баъзи бир меваларни “ўзлаштириш ҳуқуқи”ни ва ерлар китобида “дастлабки тарзда қайд этиш” йўли билан расмийлаштирилган ер участкасининг эгасига “талаб қўйиш ҳуқуқи” (ГФТ 883-§)⁶.

Чет эл қонунчилигида чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизимига одатда сервитутлар, узурфрукт ва гаров киритилган. Бундан ташқари, ашёвий ҳуқуқларнинг айрим бошқа турлари ҳам маълум.

Масалан, Швейцария, Италия, Нидерландия ҳуқуқида иморат солиш ашёвий ҳуқуқи (у айрим мамлакатларда суперфиций деб аталади) – ўзганинг ер участкасида бино қуриш ва кейинчалик ундан фойдаланиш ҳуқуқи назарда тутилган. Бу ҳуқуқ мерос қилиб қолдирилади, муайян шароитларда эса – бошқа шахсга ҳам берилиши мумкин.

Франция ҳуқуқида кўчмас мулкни ижарага олувчи ушбу кўчмас мулкдан вазифасига кўра фойдаланиш ашёвий ҳуқуқини бундай фойдаланишни мулкдор каби узоқ муддат амалга оширгани туфайли эгаллайди. Эмфитевзис деб аталадиган бу ҳуқуқ шу жумладан ижарага олинган ерда иншоотлар барпо этиш ҳуқуқини ҳам ўз ичига олади. Эмфитевзис Нидерландия, Италия, Квебек фуқаролик кодекслари билан ҳам тартибга солинган (Нидерландия ФК 5-китобининг 85–100-моддалари, Италия ФКнинг 957–977-моддалари, Квебек ФКнинг 1195–1221-моддалари) ва узоқ муддатли хусусиятга эга бўлган вақтинчалик ҳуқуқни, баъзи ҳолларда (Италия ФКнинг 958-моддаси) эса – умрбод фойдаланиладиган ҳуқуқни ўзида ифодалайди. Квебекнинг янги Фуқаролик кодекси бўйича эмфитевзис конструкциясининг хусусияти шу билан белгиланадики, унинг мазмунига ер участкасида иморатлар, иншоотлар қуриш ва кўчмас мулк қийматини кўпайтириш учун уни кўкаламзорлаштириш мажбурияти киради (Квебек ФКнинг 1195-моддаси).

Италия ва Франция ҳуқуқида фойдаланиш ҳуқуқи ва истиқомат қилиш ҳуқуқи мустақил ашёвий ҳуқуқлар сифатида ажратилган (Италия ФКнинг 1021–1026-моддалари; Франция ФКнинг 625–636-моддалари). Бироқ уларга нисбатан узурфрукт тўғрисидаги қоидалар қўлланилади. Истиқомат қилиш ҳуқуқи мустақил ашёвий ҳуқуқ сифатида Швейцария ва Нидерландия ҳуқуқида ҳам мустаҳкамланган (Швейцария ФКнинг 776–778-моддалари; Нидерландия ФК 3-китобининг 225-моддаси)⁷.

¹ Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Ч. 1. Вещные права. – М.: Статут, 2002. – С.193.

² Синайский В.И. Русское гражданское право. – С. 208.

³ Қаранг: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – С. 142.

⁴ Қаранг: Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. – С. 207–208.

⁵ Сулейменов М.К., Скрябин С.В. Вещные права на чужую вещь // Вещные права: система, содержание, приобретение: Сб. науч. тр. В честь проф. Б.Л.Хаскельберга / Под ред. Д.О.Тузова. – М.: Статут, 2008. – С. 92–93.

⁶ Қаранг: Суханов Е.А. Понятие и виды ограниченных вещных прав // Гражданское право – частное право / Отв. ред. В.С.Ем. – С. 245.

⁷ Қаранг: Гражданское и торговое право зарубежных государств / Отв. ред. Е.А.Васильев, А.С.Комаров. – 4-е изд., перераб. и доп. В 2 т. Т. 1. – М., 2004. – 389–390-б.

В.В.Метельская қайд этишича, “Испания ҳуқуқи доктринасида ашёвий ҳуқуқ бажарадиган иқтисодий функцияга қараб, чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг икки гуруҳини ажратиш одат тусини олган: ўзганинг ашёсидан фойдаланиш ҳуқуқи ва унинг қийматини олиш ҳуқуқи (“кафолатли” ашёвий ҳуқуқлар). Ўзганинг ашёсидан фойдаланишга бўлган ашёвий ҳуқуқлар уларнинг эгасига ўзганинг мол-мулкига ёки унинг бирор-бир қисмига эгалик қилиш ва ундан фойдаланишни амалга ошириш, айрим ҳолларда эса – мазкур мол-мулкдан олинадиган мевалар ва даромадларга бўлган ҳуқуқларни эгаллаш имкониятини беради (масалан, узуфрукт). ... Ашёнинг қийматини олишга бўлган ҳуқуқлар уларнинг эгасига мажбурият белгиланган ашёни унинг қийматини олиш мақсадида қонунда белгиланган тартибда бошқа шахсга бериш имкониятини беради. Ҳуқуқларнинг кўрсатилган гуруҳини баъзан “кафолатли” ҳуқуқлар деб атайдилар, чунки улар мазкур ашёвий ҳуқуқларнинг эгаси ваколатли шахс саналган мажбуриятнинг бажарилишини таъминлайди. ... Кафолат, ипотека ва ушлаб қолиш ҳуқуқлари қийматни реализация қилишга бўлган ҳуқуқларга классик мисоллар ҳисобланади”¹. Бироқ ашёнинг қийматини олишга бўлган чекланган ашёвий ҳуқуқлар, олимнинг фикрига кўра, “ушбу атаманинг том маъносидаги ашёвий ҳуқуқлар эмас, чунки бундай ашёвий ҳуқуқлар эгасининг иқтисодий манфаати ашё устидан бевосита ҳукмронлик йўли билан қондирилмайди”².

Е.А.Суханов чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг тўрт гуруҳини ажратишни таклиф қилади: 1) “мулкдорнинг мол-мулки билан хўжалик юритишга бўлган ҳуқуқлар” (“хўжалик юритиш” ва “оператив бошқариш”); уларнинг объекти мулккий комплекслардир; кўчмас мулк асосий объектлари – ер участкаларидан фойдаланиш борасидаги ҳуқуқлар (мерос қилиб қолдириладиган ер участкасига умрбод эгалик қилиш ҳуқуқи, ер участкасидан доимий (муддатсиз) фойдаланиш ҳуқуқи, ер, сув ва ўрмон сервитутлари); 3) ўзганинг уйи (квартираси)дан фойдаланиш борасидаги ҳуқуқлар (мулкдор оила аъзосининг у банд этган уй (квартира) хонасидан фойдаланиш ҳуқуқи ва ўз қарамоғига олган ҳолда умрбод таъминлаш шартномасига мувофиқ ёки васият мажбурияти юзасидан ўзганинг уй-жойидан умрбод фойдаланиш ҳуқуқи); 4) гаров ва ашёни ушлаб қолиш “таъминловчи” ҳуқуқлари (уларнинг ашёвий ҳуқуқлар қаторига киритилиши сўнги йилларда нашр этилган адабиётларда қизгин баҳс-мунозараларга сабаб бўлаётир)³.

М.В.Черединова қуйидаги ҳуқуқларни ажратади: 1) юридик шахсларнинг мулкдор мол-мулкдан фойдаланган ҳолда хўжалик фаолиятини амалга оширишга бўлган ҳуқуқлари (хўжалик юритиш, оператив бошқариш, муассасанинг мустақил тасарруф этиши); 2) ўзганинг ашёсидан фойдаланишга бўлган ҳуқуқлар; 3) ашёдан маълум қимматни олишга бўлган ҳуқуқлар (гаров ҳуқуқи)⁴.

¹ Метельская В.В., Шевцов С.Г. Сервитуты в системе вещных прав. – Краснодар, 2009. – С. 33–35.

² Ўша ерда. – 35-б.

³ Қаранг: Суханов Е.А. Понятие и виды ограниченных вещных прав // Гражданское право – частное право / Отв. ред. В.С.Ем. – С. 246–247.

⁴ Қаранг: Черединова М.В. О вещных правах по Гражданскому кодексу Российской Федерации // Актуальные проблемы гражданского права / Под ред. С.С.Алексеева. – М.: Норма, 2000. – С. 119–121.

Таклиф қилинган таснифни мукамал деб айтиш мушкул. Унда ашёвий ҳуқуқларнинг у ёки бу гуруҳини ажратиш ягона мезони мавжуд эмас: биринчи ҳолда бу субъект, иккинчи ва учинчи ҳолларда эса – мазмун.

Е.А.Баринаова ашёвий ҳуқуқларнинг қуйидаги таснифини таклиф қилади: 1) қонунда ашёвий ҳуқуқлар сифатида номланган ҳуқуқлар; 2) қонунда ашёвий ҳуқуқлар сифатида номланмаган ҳуқуқлар, чунончи: ижара, уй-жой (квартира)ни ижарага олиш, беғараз фойдаланиш, “ўзганинг мол-мулкдан юқорида келтирилган белгилар билан мувофиқ келувчи бошқа ҳар қандай тарзда фойдаланиш”⁵.

В.А.Белов ашёвий ҳуқуқларни уларнинг мазмуни асосида тизимлаштиришни таклиф қилади ва ашёвий ҳуқуқлар рўйхатини тўлиқ деб ҳисоблайди ва ашёвий ҳуқуқларнинг 22 турини ажратади⁶. Муаллиф: “Ашёлар устидан бевосита ҳукмронлик муносабатларининг мазмуни, яъни субъектив ашёвий ҳуқуқларни бирлаштирувчи ваколатлар мазмуни ашёвий ҳуқуқлар асосий таснифининг мезонига айланиши лозим”⁷, деб ҳисоблайди. В.А.Белов фикрига кўра, қуйидагиларни таъминловчи ашёвий ҳуқуқларни ажратиш ўринли бўлади: 1) тегишли объектга озми-кўпми мутлақ эгалик қилиш, ундан фойдаланиш ва уни тасарруф этиш (мулк ҳуқуқи, хўжалик юритиш ҳуқуқи, оператив бошқариш ҳуқуқи, ишончли бошқариш ҳуқуқи); 2) объектга амалда эгалик қилиш, шунингдек объектдан фойдаланиш ва уни тасарруф этиш шартли имкониятлари (эгалик билан боғланган гаров ҳуқуқи – гаровга қўйиш ҳуқуқи ва ушлаб қолиш ҳуқуқи); 3) тегишли объектга амалда озми-кўпми мутлақ эгалик қилиш ва ундан фойдаланиш (эгалик билан боғланган ижара ҳуқуқи); 4) тегишли объектга озми-кўпми мутлақ тарзда юридик (рўйхатдан ўтказган ҳолда) эгалик қилиш ва ундан фойдаланиш (уй-жой мулкдори оила аъзосининг ҳуқуқи, мерос қилиб қолдириладиган ер участкасига умрбод эгалик қилиш ҳуқуқи, кўчмас мулкни ижарага олиш ҳуқуқи, уй-жойни ижарага олувчи ва у билан бирга яшовчи шахсларнинг ҳуқуқи, ипотека ҳуқуқи); 5) тегишли объектдан озми-кўпми мутлақ тарзда юридик (рўйхатдан ўтказган ҳолда) фойдаланиш (ер участкасидан, ер ости участкасидан, ўрмон ва сув фондларининг участкаларидан доимий (муддатсиз) ва муддатли фойдаланиш ҳуқуқи, шунингдек ер сервитутлари, бинолар ва иншоотларга сервитутлар, шаҳарсозлик соҳасидаги сервитутлар, сув сервитутлари)⁸.

А.Б.Бабаев ашёвий ҳуқуқларни тизимлаштиришга нисбатан мазкур ёндашувни умуман олганда маъқуллаган, бироқ унинг баъзи бир жойларини танқид қилган ҳолда, ашёвий ҳуқуқлар тизимига нисбатан тегишли ҳуқуқлар мазмуни ва предмети нуқтаи назаридан ўз ёндашувини таклиф қилади: 1) мулк ҳуқуқи; 2) эгалик қилиш ҳуқуқи; 3) фойдаланиш ҳуқуқи (сервитут, уй-жой мулкдори оила аъзоларининг ёки ижара шартномаси бўйича ижарага олувчининг ҳуқуқлари); 4) эгалик қилиш ҳуқуқи ва фойдаланиш

⁵ Баринаова Е.А. Вещные права в системе субъективных гражданских прав // Актуальные проблемы гражданского права: Сб. ст. Вып. 6 / Под ред. О.Ю.Шилохвоста. – М.: Норма, 2003. – С. 166.

⁶ Белов В.А. Гражданское право. Общая и особенная части: Учебник. – М.: Бек, 2004. – С. 455-456.

⁷ Ўша ерда. – 457–458-б.

⁸ Ўша ерда. – 458-б.

ҳуқуқи (ижарага олувчи, ссуда олувчи, гаров олувчининг ҳуқуқлари)¹.

Бизнинг назаримизда, ушбу таснифнинг камчиликлари аниқ-равшан кўришиб турибди, зеро муаллиф ашёвий ҳуқуқлар ва мажбурият ҳуқуқларини аралаштириб юборган, шунингдек ўз таснифида бошқа ашёвий ҳуқуқларни (масалан, хўжалик юритиш ва оператив бошқариш ҳуқуқларини, ер участкасига доимий эгалик қилиш ва ундан фойдаланиш ҳуқуқини, мерос қилиш қолдириладиган ер участкасига умрбод эгалик қилиш ҳуқуқини) келтирмаган.

Л.В. Щенникова ашёвий ҳуқуқларнинг қуйидаги тизимини мустаҳкамлашни таклиф қилади: мулк ҳуқуқи, эгалик қилиш ҳуқуқи, мерос қилиб қолдириладиган ер участкасига умрбод эгалик қилиш ҳуқуқи, ер участкасидан доимий (муддатсиз) фойдаланиш ҳуқуқи, иморат солиш ҳуқуқи, хўжалик юритиш ҳуқуқи, оператив бошқариш ҳуқуқи, муассаса даромадларини мустақил тасарруф этиш ҳуқуқи, сервитутлар, истиқомат қилиш ҳуқуқи, гаров, ушлаб қолиш². Бироқ, мазкур муаллиф шу китобининг ўзида хўжалик юритиш ҳуқуқи конструкциясидан келажакда воз кечиш ва оператив бошқариш ҳуқуқи тушунчасининг мазмунига давлат корхонаси ва муассасасига татбиқан аниқлик киритиш зарурлиги тўғрисида хулоса чиқарилган³.

РФ фуқаролик қонунчилигини ривожлантириш концепциясида чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг қуйидаги тизимини таклиф қилдилар: 1) давлат ёки муниципал мулкка тегишли бўлган, мерос қилиб қолдириладиган ер участкасига умрбод эгалик қилиш ҳуқуқи; 2) давлат ёки муниципал мулкка тегишли бўлган ер участкасидан доимий (муддатсиз) фойдаланиш ҳуқуқи; 3) ер участкасидан доимий фойдаланиш ва эгалик қилиш ҳуқуқ (эмфитевзис); 4) ер участкасига иморат солиш ҳуқуқи (суперфиций); 5) сервитут; 6) шахсий фойдаланиш ҳуқуқи (узуфрукт); 7) ипотека ва рўйхатга олинган бошқа гаров ҳуқуқи; 8) ўзганинг кўчмас мулкни эгаллаш ҳуқуқи; 9) ашёвий ҳақ беришлар ҳуқуқи; 10) давлат ёки муниципал мулкка тегишли бўлган мол-мулкни оператив бошқариш ҳуқуқи⁴. Мазкур таснифнинг камчилиги шундан иборатки, унда чекланган ашёвий ҳуқуқларни ажратиш учун ягона мезон мавжуд эмас.

Ўзбекистон Республикасининг амалдаги ФК аксарият бошқа МДҲ мамлакатлари (жумладан, Россия Федерацияси) ФКлари каби МДҲ мамлакатлари учун тайёрланган Намунавий ФК асосида ишлаб чиқилганлигини назарда тутсак, юқорида чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизимини яратиш билан боғлиқ бўлган муаммолар миллий фуқаролик қонунчилигимизга ҳам тегишлилигини таъкидлаш ўринлидир. Шунга кўра, амалдаги фуқаролик қонунчилигида чекланган ашёвий ҳуқуқлар рўйхатини шакллантириш тизимсиз хусусиятга эгалигини қайд этиш лозим. Айни ҳол ашёвий ҳуқуқларни ажратишнинг аниқ мезонлари йўқлиги ёки фақат битта мезоннинг устун қўйилиши билан боғлиқ. Бу ҳолатга Ю.К.Толстой эътиборни қаратади: “Амалдаги

чекланган ашёвий ҳуқуқлар тўғрисидаги қонун ҳужжатларининг умумий камчиликлари қаторига уларда бўшлиқлар мавжудлиги ва уларнинг зиддиятларга тўлалигидан ташқари шуни киритиш ўринли бўладики, уларда мазкур ҳуқуқларнинг тўлиқ рўйхати берилмаган. Ушбу камчиликни назария даражасида тегишли нормаларни шарҳлаш йўли билан тўлдиришга тўғри келаётир. Ваҳоланки, бу йўл оптимал эмас⁵. Айни пайтда, баъзи бир олимлар чекланган ашёвий ҳуқуқларнинг озми-кўпми тизимлаштирилган таснифини таклиф қилмоқдалар, бироқ бундай таснифлар ҳам, биз юқорида кўрсатиб ўтганимиздек, камчиликлардан холи эмас.

Бизнинг назаримизда, амалдаги фуқаролик қонунчилигида чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизимини яратишда у ёки бу ашёвий ҳуқуқ таркибига кирувчи ваколатлар ҳажмидан келиб чиқиш лозим. Мазкур мезонни ҳисобга олганда чекланган ашёвий ҳуқуқлар тизими қуйидаги кўринишга эга бўлиши мумкин: 1) оператив бошқариш ҳуқуқи; 2) ўзганинг ашёсидан чекланган тарзда фойдаланиш ҳуқуқи (сервитут); 3) ўзганинг ашёсидан фойдаланиш ва унга эгалик қилиш ҳуқуқлари (ер участкасига доимий эгалик қилиш ва ундай фойдаланиш ҳуқуқи, мерос қилиб қолдириладиган ер участкасига умрбод эгалик қилиш ҳуқуқи, узуфрукт, суперфиций); 4) ўзганинг кўчмас мулкни эгаллаш имтиёзли ҳуқуқи; 5) ўзганинг ашёсидан даромад олиш ҳуқуқи (ашёвий ҳақ беришлар ҳуқуқи). Юқорида келтирилган таснифга асосан ФКнинг 165-моддасига тегишли ўзгартириш киритиш мақсадга мувофиқдир.

¹ Қаранг: Бабаев А.Б. Система вещных прав. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – С. 301–306.

² Қаранг: Щенникова Л.В. Вещное право: Учебное пособие. – С. 74, 186.

³ Ўша ерда. – 118, 187-б.

⁴ Концепция развития гражданского законодательства. / Вступ. ст. А.Л.Маковского. – М.: Статут, 2009. – С. 76-77.

⁵ Гражданское право: учебник. Т. 1 / Под ред. А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой. 6-е изд., перераб. и доп. – М., 2004. – С. 543.

А.Т. Ҳидоятуллаев
Ўзбекистон Республикаси
Бош прокуратурасининг
Олий ўқув курслари
катта ўқитувчиси

МАЖБУРИЯТЛАРНИНГ БАЖАРИЛИШНИ **ТАЪМИНЛАШ УСУЛИ СИФАТИДА – БАНК** **КАФОЛАТИНИНГ АҲАМИЯТИ**

Ижтимоий мунособатларни тартибга солувчи турли хил ҳуқуқ соҳаларининг доимий равишда жамият ривожланиши жараёнлари билан бевосита боғлиқлиги, унинг таъсири натижасида барча ҳуқуқ соҳалари ва институтларининг маълум бир маънода жамиятнинг асосини ташкил этувчи шахслар манфаатига хизмат қилувчи янги мазмундаги кўринишларини вужудга келишига асосий омил бўлиб хизмат қилади.

Жумладан, фуқаролик ҳуқуқий мунособатлар субъектларининг битим ёки шартнома юзасидан келиб чиқадиган ўз мажбуриятларини лозим даражада бажаришни таъминлаш борасида фуқаролик қонунчилигида мустаҳкамлаб қўйилган бир қанча усуллардан фойдаланган ҳолда кредитор олдидаги ўз мажбуриятларини тўлиқ ва белгиланган муддатда бажариш имконини беради. Фуқаролик кодексининг 22-бобида мажбуриятни таъминлаш усуллари сифатида неустойка, гаров, қарздорнинг мол-мулкни ушлаб қолиш, кафиллик, кафолат, закатат ҳамда қонун ҳужжатлари ёки шартномада назарда тутилган бошқача усуллар билан таъминланиши мумкинлиги таъкидлаб ўтилган. Мажбуриятларни бажаришни таъминлашнинг махсус усуларининг моҳиятига кўра, кредитор ўз мол-мулкни қарздорга тақдим этган ҳолда уни кредитлаштиради. Уз навбатида кредитор қарздордан мажбуриятлар бажарилишини қўшимча тарзда таъминлаш мақсадида учинчи шахслар билан ўзаро келишишни талаб қилиб, уларга муайян турдаги эквивалентга эга бўлган иқтисодий кўринишдаги – *шахсий ёки реал кредит* тарзида намоён бўлади. Шахсий кредитда агарда қарздор кредитор олдидаги ўз мажбуриятини лозим даражада бажара олмаса, унинг ўрнига бажарилмаган мажбуриятни бажаришни учинчи шахс ўз зиммасига олади. Реал кредитда эса, маълум бир шахснинг алоҳида объекти ажратилиб, агарда қарздор кредитор олдидаги ўз мажбуриятини бажара олмаса, ушбу объект кредиторнинг барча талабларини қондиришга хизмат қилади¹.

Бугунги кунда мажбурият тарафлари ҳисобланган кредитор ва қарздор учун жуда қулай ҳисобланган мажбуриятларни таъминлаш усули сифатида кафолат яъни банк кафолати муҳим ўрин тутмоқда.

Банк кафолати фуқаролик – ҳуқуқий мажбуриятларни таъминлаш институти сифатида янги ҳисобланиб, иккинчи жаҳон урушидан кейин ҳалқаро савдонинг ривожланиши натижасида вужудга келди. Фуқаролик қонунчилигида банк кафолати – банк, бошқа кредит муассасаси ёки суғурта ташкилоти (кафил) бошқа шахс (принципал) нинг илтимосига кўра кафил ўз зиммасига олаётган мажбурият шартларига мувофиқ принципалнинг кредитори (бенефициар) пул суммасини тўлаш ҳақида ёзма талабнома тақдим этса,

¹ См., о сущности и правовых личного и реального кредита: Хвостов В.М. Система римского права. –М., 1996. –С. 326–327.

пулни унга тўлаш ҳақида принципалга ёзма мажбурият беради. РФнинг Фуқаролик кодексига шарҳ берган муаллифлардан бири А.Л.Меламеднинг таъкидлашича, 1964 йилги Собиқ Иттифоқ давридаги фуқаролик қонунчилигида кафолат кафилга тенглаштирилган бўлиб, кафилга оид қоидалар кафолатга нисбатан ҳам татбиқ этилган¹. ФКнинг 299-моддаси мазмунига кўра, банк кафолати бир томонлама битим ҳисобланади.1992 йил Ҳалқаро палата томонидан қабул қилинган кафолатни талаб қилиш оид қоидалар унификациясининг 2-моддасида кафолат – бу банк, суғурта ташкилоти ёки ҳар қандай юридик шахс ёки жисмоний шахснинг ҳар қандай кафолат ёки пул мажбуриятини ўзаро келишилган шартларга мувофиқ пул суммасини тўлаш ҳақидаги ёзма талабномани шу билан бирга бундан ташқари бир қанча ҳужжатларни (масалан, инженер ёки архитектор томонидан берилган сертификатлар ёки суд ва арбитраж қарорлари) тақдим этилиши орқали амалга оширилади. ФКдан фарқли ўлароқ, Унификация қоидаларида кафолатни тўғридан-тўғри ва контрагент турларидан иборат бўлиб, тўғридан тўғри кафолатда қарздор тўғридан-тўғри банкка мурожаат қилиб, кафолат беришини сурайди. Контрагент кафолатда эса мурожаат этилган банк бевосита ўзи кафолат бераолмайди ва у банк-эмитент ҳисобланиб, бошқа бир банк яъни, бажарувчи банкка мурожаат этиб бенефициар фойдасига пул тўловларини амалга ошириш вазифасини юклайди. Ҳалқаро банк амалиёти ва шартнома кафолатига оид унификациянинг 2-моддасига кўра, кафолатнинг бир қанча турлари мавжуд бўлиб: тендер кафолати, шартномани бажариш кафолати, тўловларни қайтариш кафолати каби турлари мавжуддир.

Юридик адабиётларда кафолат суммасини тўлаш механизмини амалга оширишга кўра иккита катта гуруҳга бўлинади: шартли кафолат ва кафолатли талабнома.

Шартли кафолатдаги суммани тўлашда бенефициар принципалнинг шартнома бўйича асосий мажбуриятларни бузганлиги, мажбуриятни ўз вақтида ва лозим даражада бажармаганлигини тасдиқловчи ҳужжатлар сифатида суд ёки арбитраж қарорлари ёки бошқа ҳужжатларни тақдим этиш орқали кафолатни амалга ошириш лозим. Шартли кафолатни олиш учун бенефициар ўзининг ҳуқуқларини исботлаш лозим.Ушбу кафолат тури шартнома кафолатига оид унификация қоидалари нормалари орқали тартибга солинади. Кафолатли талабнома шартли кафолатдан фарқли жиҳати шундан иборатки, унда бенефициарнинг пул суммасини тўлаш ҳақидаги ёзма талабномаси билан биргаликда кафолатда кўрсатиб ўтилган тегишли ҳужжатлар илова қилган ҳолда тақдим этиши билан амалга оширилади.

Юқоридаги ҳолатларга кўра баъзи олимларнинг таъкидлашича, банк кафолатининг мажбуриятларни таъминлаш усули сифатида қараш юзасидан турли фикрлари келтирилган. Е.А.Павлодскийнинг фикрича, банк кафолатини умуман мажбуриятларни таъминлаш усули сифатида қараш мумкин эмас, чунки банк кафолатини мажбуриятларни таъминлаш усули сифатида қараш мумкин. Масалан, қайтарилмаган қарз маблағларини суғурталашга нисбатан ҳам етарли

¹ См.: Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 1. Научная – практический комментарий. –С.570, 573–574.

асосларга эга эмас¹. Т.А.Фадлеевойнинг таъкидлашича, амалдаги банк кафолати олдинги қонунчиликдаги кафилнинг бир кўриниши сифатида қаралган кафолатдан принципал жиҳатдан ҳам фарқ қилиб, банк кафолати ва суғурта шартномасига ўхшаш ва фарқли томонлари ҳам мавжуд¹.

Кафолат институти хорижий мамлакатлар ҳуқуқий тизимида мулкӣ муносабатларни тартибга солишда кенг қўлланилиб, у ўзининг мустақиллик характериға эга бўлиб, асосий шартноманинг ҳақиқий эмас деб топиллиши ҳам унинг тугатилишиға асос бўлмайди.

Банк кафолати муносабати субъектлари кафил, принципал, бенефициардан иборатдир. Қонунчиликка кўра, кафил бўлиб банк, суғурта ташкилоти ва кредит муассасаси бўлиши мумкин. Агар кафолатда бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, у берилган кундан эътиборан кучға қиради. Айнан кафолатнинг берилиш кафил ва бенефициар ўртасида вужудға келадиган мажбурият муносабатларига нисбатан юридик факт ҳисобланади.

Банк кафолатининг бошқа мажбурият таъминлаш усулларида асосий фарқи шундаки, у асосий мажбуриятдан мустақил тарзда амалға оширилади. Кафилнинг бенефициар олдидаги кафолатда назарда тутилган мажбурият улар ўртасидаги муносабатларда бажарилишини таъминлаш учун шу кафолат берилган асосий мажбуриятға, гарчи кафолатда ушбу мажбуриятға ҳавола қилинган бўлса-да, боғлиқ эмас. Кафил бенефициар олдидаги мажбуриятини тўлиқ амалға ошириши лозим. Банк кафолати қўйидаги ҳолатларда ҳам амалда бўлади:

- асосий мажбуриятлар тугатилганда ёки ўзгартирилганда;

- асосий мажбуриятлар ҳақиқий эмас деб топилган тақдирда;

- кафилға асосий мажбуриятға боғлиқ равишда бенефициар томонидан келтирилган талабға нисбатан эътироз билдиришға ҳақли эмас;

- принципалнинг ҳар қандай талаби ёки эътирозига биноан кафил бенефициар олдидаги ўз мажбуриятини бажармаслик учун асос қилиб кўрсатиши мумкин эмас;

- агар бенефициарнинг талаби қондирилгунға қадар кафолат билан таъминланган асосий мажбурият батамом ёки унинг тегишли қисми бажарилганлиги ёхуд бошқа асосларға кўра, бекор бўлганлиги ёкин ҳақиқий эмас деб топилган тақдирда ҳам бенефициарнинг тақрорий талабига кўра амалға оширилиши лозим.

Агар кафолатда бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, у кафил томонидан чақириб олиниши мумкин эмас. Кафолат бўйича бенефициарға тегишли бўлган кафилға талаб қўйиш ҳуқуқи, агар кафолатда бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, бошқа шахсға ўтказилиши мумкин эмас. Ушбу моддада кўрсатилган ҳолатлар диспозитив характерға эга бўлиб, томонлар кафолатда ўз ҳуқуқларини бошқа шахсға ўтказиш ҳолатларини кўрсатиб ўтишлари лозим бўлади. Бенефициарнинг кафолат бўйича пул суммасини тўлаш ҳақидаги талаби кафолатда кўрсатилган ҳужжатларни илова қилган ҳолда кафилға ёзма равишда тақдим этилиши керак. Талабда ёки унга

иловада бенефициар принципалнинг таъминлаш учун кафолат берилган асосий мажбуриятни бузиши нимадан иборатлигини кўрсатиши керак. Бенефициарнинг талаби кафолатда белгиланган муддат тугагунча кафилға тақдим этилиши керак. Амалдаги Фуқаролик кодексида банк кафолатининг шакли юзасидан аниқ бир фикр билдирилмаган, лекин бенефициар албатта кафил ёзма ҳужжатларни тақдим этиши лозим шу сабабли юқоридаги ҳолатлардан хулоса қилиш мумкинки, банк кафолати албатта ёзма тартибда тузилиши шарт бўлиб унда бенефициар тақдим этиши лозим бўлган ҳужжатлар руйхати назарда тутилган бўлиши бундан ташқари банк кафолати учун жуда муҳим бўлган шартлар унинг амал қилиш муддати ва тўланиши шарт бўлган пул миқдори кўрсатилиб ўтилади. Кафолатни дастлабки тарзда талаб қилишға оид бўлган унификациянинг 3-моддасида кўрсатилишича, барча кафолатларда кўрсатилиш лозим бўлган шартлар : 1) принципалнинг номи 2) бенефициарнинг номи 3) кафилнинг номи 4) кафолат беришин асосий шартномаға ҳавола қилинганлиги тўғрисида 5) тўланадиган пул миқдорининг максимал миқдори 6) кафолат берилган муддат 7) тўловни амалға ошириш асослари

Бундан ташқари, Г.А.Аванесовойнинг таъкидлашича, кафолат мажбуриятида ушбу шартларнинг мавжуд эмаслиги уни ҳақиқий эмас деб топиллишиға асос бўлади: принципалнинг номи; кафолат бўйича тўланадиган пул миқдори; кафолатнинг муддати². Шу билан биргаликда Л.Г.Ефимовойнинг таъкидлашича, томонларнинг банк кафолати бўйича қўйидаги шартларни ўзаро келишиб олмасликлари тузилган битимни ҳақиқий эмас деб топишлариға асос бўлиши мумкин: бенефициарнинг номи; принципалнинг номи; кафолатнинг асосий мажбуриятға ҳавола этилганлиги.³ Албатта банк кафолатида унинг муддатини блегиллаш муҳим урин эгаллайди, чунки келгусида аввало бенефициарнинг талаб қилиш ҳуқуқини ҳимоя қилиш ва шу билан биргаликда кафилға нисбатан асоссиз ёзма талаб билан мурожаат этиш ҳолатларини олдини олади.

Кафил бенефициарнинг талабини олганидан сўнғ бу ҳақда дарҳол принципални хабардор қилиши ва унга талабнинг нусхасини барча тегишли ҳужжатлар билан топшириши керак. Кафил бенефициарнинг талабини унга илова қилинган ҳужжатлар билан бирға кафолатда кўрсатилган муддатда кўриб чиқиши, муддат кўрсатилмаганда эса - мутаносиб муддатда бу талаб ҳамда унга илова қилинган ҳужжатлар кафолат шартларига мос келиши ёки келмаслигини аниқлаш учун оқилона жонқуярлик кўрсатиши керак. Ушбу ҳолатларни келиб чиққан низоларни ҳал қилаётганда албатта инobatта олиш зарурдир. Агар бенефициарнинг талаби ёки унга илова қилинган ҳужжатлар кафолат шартларига мос келмаса ёхуд кафилға кафолатда белгилаб қўйилган муддат тамом бўлганидан кейин тақдим этилган бўлса, кафил бенефициарнинг талабини қондиришни рад этади. Кафил бенефициарнинг талабини қондиришни рад этганлиги ҳақида уни дарҳол хабардор қилиши шарт.

² Аванесова Г.А. Применение банковской гарантии в товарном обороте: Автореферат кандидатский диссертации. –М., 1999. –С.15.

³ Ефимова Л.Г. Банковские сделки // Комментарий законодательства и арбитражной практики. Юридическая фирма "Контракт". –М.: "ИНФРА-М", 2000. –С.276.

¹ Павлодский Е.А. Обеспечение исполнения обязательств полручительством // Закон. –М., 1995. –№ 5. –С.25.

¹ Гражданское право: Учебник. Ч.1 / Под ред. Ю.К.Толстого и А.П.Сергеева. –М., 1996. –С.531.

Агар бенефициарнинг талаби қондирилгунга қадар кафолат билан таъминланган асосий мажбурият батамом ёки унинг тегишли қисми бажарилганлиги ёхуд бошқа асосларга кўра бекор бўлганлиги ёнки ҳақиқий эмас деб топилганлиги кафилга маълум бўлиб қолса, у бу ҳақда дарҳол бенефициарга ва принципалга хабар бериши шарт. Кафолатда назарда тутилган кафилнинг бенефициар олдидаги мажбурияти кафолат берилган суммани тўлаш билан чекланади. Кафолат бўйича мажбурият бажарилмаганлиги ёки лозим даражада бажарилмаганлиги учун кафилнинг бенефициар олдидаги жавобгарлиги, агар кафолатда бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, кафолат берилган сумма билан чекланмайди. Агарда кафил бенефициар олдидаги ўз мажбуриятини лозим даражада бажармаса ёки тўловни кечиктирса, у фуқаролик қонунчилик асосларига кўра, пул мажбуриятларини бажармаганлик қоидаларига жавобгар бўлади.

Кафилнинг кафолат бўйича бенефициар олдидаги мажбурияти қуйидаги ҳолларда бекор бўлади:

1) кафолат берилган сумма бенефициарга тўланиши;

2) кафолатда белгиланган муддатнинг тамом бўлиши;

3) бенефициар кафолат бўйича ўз ҳуқуқларидан воз кечиши ва уни кафилга қайтариб бериши оқибатида;

4) бенефициар кафилни унинг мажбуриятларидан озод қилиши ҳақида ёзма ариза бериш йўли билан кафолат бўйича ўз ҳуқуқларидан воз кечиши оқибатида. Кафил мажбуриятининг ушбу модда биринчи қисмининг 1, 2 ва 4-бандларида кўрсатилган асослар бўйича бекор қилиниши унга кафолат қайтариб берилган ёки қайтариб берилмаганлигига боғлиқ бўлмайди.

Кафолат бекор бўлганлигидан хабар топган кафил дарҳол бу ҳақда принципални хабардор қилиши керак. Кафилнинг принципалдан кафолат бўйича бенефициарга тўланган суммаларни регресс тартибда тўлашни талаб қилиш ҳуқуқи кафилнинг принципал билан бажариш юзасидан кафолат берилган келишувида белгилаб қўйилади. Агар кафилнинг принципал билан келишувида бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, кафил бенефициарга кафолат шартларига номувофиқ тарзда ёки кафилнинг бенефициар олдидаги мажбуриятни бузганлиги учун тўланган суммаларни қоплашни принципалдан талаб қилишга ҳақли эмас. Ушбу ҳолат юзасидан айрим олимларнинг фикрича, фақатгина принципал билан кафил ўрасида шундай келишув бўлган тақдирдагина кафил принципалдан регресс талабларни қўйиш мумкинлигини таъкиллашади¹. Витрянский В.В. фикрича, эса улар ўртасида ўзаро келишув бор ёки йўқлигидан қатъи назар, кафил принципалга регресс талаблирин қўйишга ҳақли, чунки бу битим ҳақ эвазига тузиладиган битим ҳисобланиб келинади бундан ташқари принципалнинг кафилга нисбатан унинг талабларини қондирмаслиги фуқаролик ҳуқуқи адолатлилик принципларига зид ва принципалнинг асоссиз бойишига олиб келади².

Хулоса ўрнида шуни таъкидлаш жоизки, банк кафолати мажбуриятни таъминлаш усуллари ичида ўзининг алоҳида белги ва хусусиятларига эга бўлиб, мажбурият иштирокчилари учун ўз мажбуриятларини тўлиқ бажаришда муҳим аҳамиятга эга ва шу билан бирга барча учун қулайдир.

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (часть первая) / Под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. – М.: "Юрайт", 2002.

² Брагинского М.И., Витрянского В.В. Договорное право. Общие положения. – Книга 1. – М.: "Статут", 2001.

А. Абдусаломов
Ўзбекистон Республикаси Бош
прокуратурасининг Олий ўқув курслари
тингловчиси

МАМЛАКАТДА КИЧИК БИЗНЕС ВА ХУСУСИЙ ТАДБИРКОРЛИКНИ РИВОЖЛАНТИРИШГА ОИД ҚОНУНЧИЛИК ТАЛАБЛАРИ ТАҲЛИЛИ

Мамлакатимиз Президенти И.А. Каримов Конституция қабул қилинганлигининг 18 йиллигига бағишланган тантанали маросимдаги “Мамлакатимизни модернизация қилиш йўлини изчил давом эттириш – тараққиётимизнинг муҳим омилдир” номли маърузаларида: “...бугунги кунда кичик бизнес ва хусусий тадбиркорлик ўзининг иқтисодий таъминотидаги ўта муҳим ва салмоқли хисса, роли ва таъсири, содда қилиб айтганда, бошқа ҳеч бир соҳа ва йўналиш ўрнини босолмайдиган катта аҳамияти билан давлат ва жамиятимиз ривожига алоҳида ўрин эгаллайди”¹ – деб таъкидладилар.

Дарҳақиқат, мамлакатимизда кичик бизнес ва тадбиркорликни ривожлантиришга алоҳида эътибор қаратилмоқда.

Айниқса, кейинги йилларда бу соҳада мустақкам норматив-ҳуқуқий база шакллантирилган, бизнес соҳасига ноқонуний аралашиларнинг олди олинмоқда, улар учун яратилаётган шарт-шароитларнинг тобора кенгайиб бораётганлиги бунинг ёрқин мисолидир.

Хусусан, Ўзбекистон Республикаси Конституциясининг 36-моддасига мувофиқ, ҳар ким мулк ҳуқуқига эга. Ушбу Асосий Қонун – Конституциянинг 53-моддасига мувофиқ, Ўзбекистоннинг иқтисодий негизини ҳар хил шакллардаги мулк ташкил этади. Тадбиркорлик барча мулк шаклларининг тенг ҳуқуқлилигига асосланади. Мазкур моддага мувофиқ, хусусий мулк “бошқа мулк шакллари каби” дахлсиздир. Мулкнинг қайси шакллардан иборат эканлиги Фуқаролик кодексида назарда тутилади. ФКнинг 167-моддасига биноан Ўзбекистоннинг иқтисодий негизини хусусий ва оммавий мулк шакллари ташкил этади. Шу муносабат билан, Юртбошимиз куйидаги теран фикрлари мавжуд: “Ҳар бир тадбиркор аввало шуни аниқ-равшан билиб олиши керакки, давлат хусусий мулкдор ҳуқуқларининг ҳимоячисидир. Шунинг учун ҳам тадбиркорлар ўз бизнесига бежавотир инвестиция киритиши, ишлаб чиқариш фаолиятини кенгайтириши, маҳсулот ҳажми ва олаётган даромадини кўпайтириши, ўз мулкига ўзи эгаллик қилиши, фойдаланиши, тасарруф этиши лозим”².

Ўзбекистон Республикасида иқтисодий ислохотларни чуқурлаштиришни таъминлашга бағишланган мулкчилик тўғрисида, мулкни давлат тасарруфидан чиқариш ва хусусийлаштириш тўғрисида, ҳамда тадбиркорлик, банклар, инвестициялар, ер, монополияга қарши кураш

тўғрисидаги қонун ҳужжатларининг қабул қилиниши республикада мулкнинг муносабатларнинг моҳият ва мазмун жиҳатидан жиддий ўзгаришига ва шу сабабли тадбиркорликнинг таркиб топиши ва ривожланиши учун шароит яратди.

Амалдаги қонун ҳужжатларида Ўзбекистон Конституциясига амал қилинган ҳолда, мулкнинг ўтмишда социалистик жамиятнинг синфларга бўлинишига асосланиб шаклларга ажратилишига ва қайси шаклда, кимга тегишли бўлишига қараб ўрнатилган тенгсизликка барҳам берилди. Мулкнинг кимга тегишли бўлишидан қатъи назар, тенг равишда ривожланиши учун имкониятларнинг мавжуд бўлиши ва уларни баб-баравар ҳуқуқий муҳофаза қилиш қоидалари ЎзР ФКнинг тегишли моддаларига назарда тутилди. Иқтисодни ташкил қилувчи асосий масала бўлиши мулк масаласининг бундай ижобий ҳал қилиниши ижтимоий ҳаётнинг барча соҳаларида ташаббускорлик ҳиссиётларининг камол топиши, ишлаб чиқаришда, хўжалик соҳасида тадбиркорлик фаолиятларини амалга оширишда фуқаролар ҳамда ташкилотлар, яъни жисмоний ва юридик шахсларнинг биргаликда баб-баравар манфаатдор бўлиши, улар ўртасида умумий мол-мулкнинг вужудга келиши ва ушбу мулкдан ҳамкорликда унумли фойдаланиш ва самарали натижаларга эришиши имкониятларини яратиб берди.

Хусусий мулк фуқаровий-ҳуқуқий муносабатларининг муҳим объекти ҳисобланади. Шу билан бирга, хусусий мулк бозор муносабатларининг асоси бўлиб хизмат қилади. Хусусий мулк ва унинг асосида вужудга келадиган муносабатлар бизнинг қонунчилигимиз билан мукамал ҳуқуқий тартибга солинганлигини кўришимиз мумкин.

Мустақиллик йилларида хусусий мулкнинг жорий қилиниши билан фуқароларнинг ҳуқуқ лаёқати доираси кенгайди. Энди улар фақат шахсий моддий ва маданий эҳтиёжларини таъминлаш учун эмас, балки хусусий мулк асосида турли тадбиркорлик фаолиятини амалга оширишга ва ишлаб чиқариш жараёнида фақат ўз меҳнати эмас, балки ёлланма меҳнатни жалб қилиш ва унинг учун керак бўлган қурол-воситаларга эга бўлиш, уларни ижарага бериш йўли билан қўшимча даромадлар олиш каби ҳуқуқлардан фойдаланишлари мумкин.

Тадбиркорлик фаолиятини амалга ошириш учун иқтисодий манба сифатида хусусий мулк билан бир қаторда оммавий (давлат) мулк ҳам аҳамиятлидир. Оммавий мулк тушунчаси давлатнинг барча фуқароларига ва шунинг билан бирга ҳар бир фуқаросига тегишли бўлган мулк маъносини беради. Лекин у ўтмишда давлат мулкига ўхшаш мавҳум тушунча эмас, балки унинг муайян объектлари ва уни эгаллаб турувчи, ундан фойдаланувчи ва уни тасарруф этувчи субъектлари аниқ белгиланди.

Оммавий мулк давлатга тегишли мулкдан иборат бўлиб, у икки хил кўринишда, яъни Ўзбекистон Республикаси мулки ва муниципал мулкдан ташкил топади. ФК да ҳар бир турдаги мулк ҳуқуқининг объектлари ва субъектларининг ҳуқуқ лаёқати ҳақида умумий тушунча берилди.

Давлат мулк ҳуқуқи ўз мазмуни, яъни уни эгаллаш, ундан фойдаланиш, унинг тасарруф этилиши жиҳатидан икки хил гуруҳга бўлиниши мумкин: а) давлат корхоналарига ва муассасаларига бириктириб қўйилган мол-мулк; б) тегишли бюджет маблағлари ва давлат корхоналари ҳамда муассасаларига

¹ И.А.Каримов. “Мамлакатимизни модернизация қилиш йўлини изчил давом эттириш – тараққиётимизнинг муҳим омилдир” // Халқ сўзи. –Т., 2010 йил 8 декабрь.

² И.А. Каримов. “Мамлакатимизда демократик ислохотларни янада чуқурлаштириш ва фуқаролик жамиятини ривожлантириш концепцияси”. Ўзбекистон Республикаси Президенти Ислам Каримовнинг Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси Қонунчилик палатаси ва Сенатининг қўшма мажлисидаги маърузаси (12 ноябрь 2010 йил).

бириктирилмаган, республика давлат ғазнасини ташкил қиладиган мол-мулк.

Тадбиркорлик фаолияти асосан давлат корхоналари ва муассасаларига бириктириб қўйилган мол-мулки, яъни хўжалик юритиш ва оператив бошқариш ҳуқуқи асосида амалга оширилиб, тадбиркорлик фаолиятини қонун ҳужжатларида, улар учун қабул қилинган Уставларда, таъсис ҳужжатларида белгиланган ваколат доирасида фаол амалга оширадидилар.

Мамлакатимизда тадбиркорлик фаолияти умумий мулк асосида ҳам ташкил этилади. Бунда бир неча фуқаролар ва юридик шахсларга тегишли бўлган мол-мулк тадбиркорлик фаолиятини амалга ошириш учун хизмат қилади. Бундай умумий мулк биргаликдаги ва улушли мулкдан иборат бўлиши мумкин.

Ўзбекистон Республикаси ФК да улушли ва биргаликдаги умумий мулк кимларга тегишли бўлиши аниқ кўрсатилмайди. Таъкидлаш жоизки, ФК нинг 216 ва 226 моддаларида бундай мулкларнинг субъектлари ҳар қандай фуқаролик муомаласи иштирокчиси бўлиши ҳамда биргаликдаги умумий мулкни улушларга ажратиши ёки унинг иштирокчиларидан бирининг улуш ажратиши мумкинлиги назарда тутилади.

Мулк ҳуқуқи эгалари ҳар бирининг, уларга тегишли бўлган умумий мол-мулкдаги улушлари (ҳиссалари) аниқ белгилаб қўйилган бўлса, бундай мулк улушли мол-мулк дейилади. Улушли мол-мулкда қонунга асосан ёки иштирокчиларнинг келишуви билан уларнинг улушлари аниқ белгилаб қўйилмаган бўлса, улушлар тенг деб ҳисобланади. Улушлар тенг бўлмаслиги ҳам мумкин. Улушли мулкни тасарруф қилишга нисбатан имтиёзли ҳуқуқлар белгиланади.

Биргаликдаги мол-мулкни эгаллаш, ундан фойдаланиш ва уни тасарруф этиш ҳақида қоидалар ФКнинг 225-моддасида ўрнатилади. Умумий қоидага асосан биргаликдаги мулкка унинг эгалари биргалашиб эгалик қиладилар ва фойдаланадилар. Лекин улар ўзаро келишиб, бошқача тартиб ўрнатган бўлишлари ҳам мумкин. Бундай мулкни тасарруф қилишда унинг эгаларининг розилиги талаб қилинади.

Тадбиркорлик ривожланиши билан бирга биргаликдаги мулк ҳуқуқи иштирокчиларининг ҳар бирига улар барчасининг розилиги билан ушбу мол-мулк юзасидан битимлар тузиш ҳуқуқи берилади. Тадбиркорларнинг розилиги билан ваколат берилмасдан тузилган битим ҳақиқий эмас деб ҳисобланиши ҳам назарда тутилади.

Тадбиркорлик фаолияти субъектлари якка тартибдаги тадбиркорлар, миллий ва хорижий жисмоний ҳамда юридик шахсларидан иборат бўлиши мумкин. Шунинг учун ҳам, тадбиркорлик фаолияти турли шаклдаги мулк ҳуқуқи асосида ва иштирокида амалга оширилиши мумкин. Бир қанча шахслар билан тадбиркорлик фаолиятини амалга ошириш учун турли хил уюшмалар – корхоналар, фирмалар, акциядорлар жамиятлари тузилади. Бундай биргаликдаги тадбиркорлик уларда қатнашувчи шахсларнинг мол-мулки ва ақлий фаолиятини жалб этиш ҳисобига, яъни умумлаштириш асосида амалга оширилади. Умумий мулкда ҳар бир тадбиркор хўжалик жамоаси аъзосининг улуши белгиланади, яъни тадбиркорликни амалга ошириш натижасида кўлга киритилган даромад

ҳам улушнинг миқдорига қараб, аъзолар ўртасида тақсимланади¹.

Тадбиркорлик фаолиятини амалга оширишда фуқаронинг мулки хусусий шаклдаги мол-мулкдан иборат бўлса, юридик шахснинг мулки жамоа (ширкат) мулкидан (агар у жамоалардан, уларнинг уюшмаларидан, жамоа ва кооператив ташкилотларидан иборат бўлса) ва шунингдек, давлат мулкидан (агар юридик шахс давлат корхоналаридан, ташкилотларидан, бирлашмаларидан иборат бўлса) ташкил топиши мумкин. Бундай ҳолатларда фуқаролар билан юридик шахслар ўртасида умумий улушли мулк ҳуқуқи вужудга келади ва ушбу мулк асосида тадбиркорлик амалга оширилади.

Фақат турли шаклдаги мол-мулкни умумлаштириш асосида эмас, балки ушбу мулкдан турли шаклдаги тадбиркорлик фаолиятини амалга ошириш учун асос сифатида фойдаланиш мумкин. Масалан, мол-мулк асосида тадбиркорликни якка тартибдаги меҳнат, ҳамкорликдаги фаолият, мулкни ижарага бериш, қарз бериш, биргаликда корхона, ширкат ташкилотлари тузиш каби шакллари, турларини тузиш ва амалга ошириш мумкин.

Шу билан бирга, тадбиркорлик хориж фуқаролар ҳамда юридик шахсларнинг мол-мулкларини турли шаклларда жалб этиш асосида ҳам амалга оширилади. Мол-мулкдан фойдаланиш, уни тасарруф этиш, унинг асосида тадбиркорлик юритиш ҳақидаги Ўзбекистон фуқароларига тегишли қоидалар хорижий фуқароларга ҳам тааллуқлидир. ФК нинг 16-моддасида кўзда тутилишича, Ўзбекистонда яшаб турувчи хорижий давлат фуқаролари республиканинг фуқароларига тегишли бўлган ҳуқуқий лаёқатдан тенг фойдаланади. Ушбу ҳуқуқдан фойдаланиб, зарур сармоёга эга бўлган хорижий давлат фуқаролари ўзаро манфаатдорлик асосида республикада фаол тадбиркорлик фаолияти билан шуғулланиб, кўшма корхоналар ёки фақат ўзларига тегишли бўлган хусусий корхоналарни имтиёзли равишда ташкил этишларига имкон берилади. Бунда уларнинг мол-мулклари ва мулкий ҳуқуқлари, манфаатлари қонун билан кўриқланади ва дахлсизлиги тўла кафолатланади. Улар ўзларининг хусусий соҳибкорлик фаолиятини амалга ошириш учун ер, ишлаб чиқариш воситалари ва қуроллари, бошқа зарурий ашёлари имтиёзли шартларда ва узоқ муддатларга ижара олишлари мумкин. Хорижий фуқаролар республика ҳудудида тадбиркорлик натижасида орттирган мол-мулкни ўз хоҳишлари билан мерос қилиб қолдиришлари, хайр-эҳсон қилишлари ёки ўзларига тегишли даромадларни Ўзбекистондан эркин олиб кетишлари қонун билан кафолатланади.

Тадбиркорлик фаолияти Ўзбекистон юридик шахслари ва хорижий юридик шахслар иштирокида, уларнинг мол-мулки асосида кўшма корхоналар, акцияли жамиятлар, хўжалик жамиятлари ва ширкатлари тузиш йўли билан амалга оширилади.

Чет эл инвестициялари асосида тадбиркорликни амалга ошириш шакллари: а) Ўзбекистон тадбиркорларнинг хорижий давлат фуқаролари ва юридик шахслари билан биргаликда корхоналар, банклар, суғурта компаниялари барпо этиш ва бошқа ташкилотларда улуш кўшиб қатнашиш; б) тўлиқ

¹ Ачилов С.С. Тадбиркорлик фаолиятининг ҳуқуқий тартибга солиниши ва соҳавий прокурорлик назоратининг вазифалари: Илмий-амалий рисола. –Т., 2010.

хорижий давлат фуқаролари ва юридик шахсларига қарашли бўлган корхоналар, банклар, суғурта компанияларини ва бошқа ташкилотларни барпо этиш; в) мол-мулк, акциялар ва бошқа қимматли қоғозлар сотиб олиш; г) тадбиркорга мустақил равишда тегишли бўлган ёки фуқаролар ва юридик шахслар иштирокидаги мулквий ҳуқуқларни, шу жумладан, ердан ва табиий ресурслардан фойдаланиш, шунингдек ижара асосида фойдаланиш ҳуқуқларини сотиб олиш йўли билан тадбиркорлик фаолиятини амалга ошириш мумкин.

Ўзбекистон Республикасининг "Банклар ва банк фаолияти тўғрисида" ги Қонунига мувофиқ, тадбиркорлик фаолияти билан шуғулланувчи ҳар бир фуқаро, жамоа (ширкат), ташкилот, яъни тадбиркорлар пул маблағларига бўлган эҳтиёжни тегишли банклардан олинadиган қарзлар (кредитлар) ҳисобида қаноатлантиришлари мумкин. Шунинг билан бирга тадбиркорларга тижорат хизмати кўрсатиш шарти билан бир-бирларига қарз (кредит) беришга ва давлат, жамоат ташкилотларидан кредит олишга ҳам рухсат этилган¹.

Шунинг учун ҳам банклар ўртасидаги кредит муносабатлари Фуқаролик кодекси 744-моддаси 1-қисмида назарда тутилган қоидалар асосида тартибга солинади. Мазкур модданинг ушбу қисмига кўра, кредит муносабатларида бир тараф – банк ёки бошқа кредит ташкилоти (кредитор), иккинчи тараф-қарз олувчи корхона ёки фуқаро қатнашишлари мумкин. Бундай кредит ташкилотлари бўлмаган тақдирда, мазкур модданинг 2-қисмига биноан кредит беришни тижорат ташкилотлари амалга оширишлари назарда тутилади. Бундай кредитлашга нисбатан кредит шартномаси тўғрисидаги қоидалар қўлланилади. Демак, Кодекснинг 744-моддасига мувофиқ, тадбиркорларга кредитлар бериш банк ёки кредит ташкилотлари, шунингдек тижорат ташкилотлари томонидан амалга оширилади.

Шундай қилиб, тадбиркор мол-мулкда фойдаланишнинг юқорида қайд этилган шакллари ва усуллари билан фойдаланиш йўли билан ўз фаолиятини амалга оширади. Ушбу фаолият фақат хусусий мулк асосида эмас, балки Ўзбекистон ва хорижий давлат фуқароларининг ва юридик шахсларининг мол-мулкни жалб этиш, оммавий мулк, биргаликда фаолият юритиш, хўшма корхоналар ташкил этиш йўли билан турли хўжалик фаолияти юритиш учун давлат ва жамоат ташкилотларининг мол-мулкларидан фойдаланиш каби ҳаракатларни биргаликда бажариб, ўз тадбиркорлик фаолиятини самарали амалга оширади.

Тадбиркорлик фаолиятини амалга ошириш учун муҳим иқтисодий манба мулк ҳисобланади. Тадбиркор ўз фаолиятини мол-мулкка нисбатан ҳуқуқ субъекти сифатида амалга ошириши, шунингдек бундай ҳуқуқ субъекти бўлмасдан, бошқалар, яъни давлат ва жамоат ташкилотларига тегишли бўлган мол-мулк асосида фаолият юритиши мумкин. Тадбиркор мулк ҳуқуқи субъекти бўлмаган тақдирда, бошқаларнинг мулкига нисбатан хўжалик юритиш ва оператив бошқариш ҳуқуқига асосан фаолият юритади. Хўжалик юритиш ва оператив бошқариш ҳуқуқининг мазмуни

Фуқаролик кодексининг 71,72, 276-178, 181-моддаларида акс этирилади.

Мулквий ҳуқуққа эга бўлмаган, лекин унга нисбатан хўжалик юритиш ёки оператив бошқариш ҳуқуқига эга бўлган тадбиркор ўз фаолиятини мулкнинг эгаси томонидан белгиланган доирада амалга ошириши лозим. Мулквий ҳуқуққа эга бўлмаган тадбиркорга мулкни эгаллаш, ундан фойдаланиш ва уни тасарруф қилиш ҳуқуқлари мулкдор томонидан берилади. Шундай экан, тадбиркор унга берилган ҳуқуқларни амалга оширишда фақат ўзининг эрки ва манфаати эмас, балки мулкдорнинг эрки ва манфаатларини ҳам ҳисобга олган ҳолда ҳаракат қилади. Мулкка нисбатан хўжалик юритиш ёки оператив бошқариш ҳуқуқига эга бўлган тадбиркор фойда олиш мақсадида турли хўжалик фаолияти билан шуғулланади, бу борада эркин ташаббус кўрсатиб ҳаракат қилади, ўз фаолиятининг натижалари ва мажбуриятлари бўйича шахсан ўзи жавобгар бўлади.

Ҳар қандай шаклдаги тадбиркорлик, биринчидан, мулк эгасининг ишлаб чиқариш жараёнида шахсан бевосита иштирок этиши, иккинчидан, бошқа фуқароларнинг меҳнатини қўллаш, яъни ундан фойдаланишга асосланган бўлиши мумкин. Лекин бундан тадбиркорлик фақат мулк эгасининг бевосита меҳнатига ёки фақат бошқа фуқаронинг меҳнатига асосланган бўлиши мумкин, деган хулосага келиш қонунда назарда тутилган қоидаларга зид бўлар эди. Тадбиркорлик шахсан мулк эгасининг ўзининг меҳнатда қатнашишига ёки ёлланма меҳнат қўллашга ва шунингдек, ўзининг ҳамда ёлланма меҳнатнинг биргаликда қўшиб амалга оширилишига асосланган бўлиши мумкин².

Кичик бизнес ва хусусий тадбиркорликнинг қонунчилик талаблари турли ҳил манбаларда ўз аксини топади. Иқтисодий-ижтимоий муносабатларнинг ривожланиш тамойилларини ва моҳиятини белгилаб берувчи Конституцияда ўрнатилган асосий қоидалар юқори мақомга эга бўлган республиканинг қонунларида ўз аксини топди. Мулкчилик, корхоналар, тадбиркорлик, кооперативлар, хўжалик ширкатлари ва бирлашмалари, банклар, солиқлар, биржалар, инвестиция, ташки иқтисодий фаолиятга оид ва бошқа фавқулодда муҳим қонунлар фуқароларга, юридик шахсларга жамиятнинг барча аъзоларида тенг ҳуқуқлилик принципи асосида қонун билан тақиқланмаган ҳар қандай мулквий, хўжалик, ишлаб чиқариш, хизмат кўрсатиш ва тадбиркорликнинг бошқа соҳаларида ташаббускорлик кўрсатиб, эркин иштирок этиш учун кенг имконият яратиб берди.

Қабул қилинган қонунлар ва уларни амалга оширишга қаратилган ҳуқуқий чора-тадбирлар бозор иқтисодиёти шароитида вужудга келадиган турли тусдаги муносабатларни тартибга солишга бағишланган бўлиши билан бир қаторда жамиятда тадбиркорлик фаолиятининг ривожланиши учун ҳуқуқий асос ҳисобланади.

Тадбиркорлик билан боғлиқ муносабатларни тартибга солишда Ўзбекистон Республикасининг Фуқаролик кодекси алоҳида ўрин эгаллайди. Чунки у ижтимоий-иқтисодий муносабатларнинг муайян соҳаларига оид қонун ҳужжатларида ва қонунга тенглаштирилган ҳужжатларда назарда тутилган

¹ Ўзбекистон Республикасининг "Банклар ва банк фаолияти тўғрисида" ги Қонуни 25.04.1996 й. қабул қилинган // Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Ахборотномаси. –Т., 1995. –№3–4, 49-модда.

² Ачилов С.С. Тадбиркорлик фаолиятининг ҳуқуқий тартибга солиниши ва соҳавий прокурорлик назоратининг вазифалари: Илмий-амалий рисола. –Т., 2010.

қоидаларни умумийлаштириб, ягона қонун тизими сифатида ўзига қамраб олади. Шунинг билан Бирга Кодексдаги нормалар амалиёт манфаати учун айрим қонун ёки қонунга тенглаштирилган ҳужжатларни қабул қилиш учун манба сифатида хизмат қилиши мумкин.

Фуқаролик кодекси моддалари воситасида тадбиркорлик фаолияти субъектларининг муомала ва ҳуқуқ лаёқатининг мазмуни, уларнинг ҳуқуқ ҳамда мажбуриятлари вужудга келиш асослари ва ҳимоя қилиш усуллари, тадбиркорлик муносабатларининг субъектлари ва объектлари, субъектларининг ҳуқуқий ваколатлари, объектларининг турлари ва хусусиятлари, битимлар ва уларнинг ҳақиқий ёки ҳақиқий эмас деб ҳисобланиши, ҳақиқий эмас деб тан олинган битимларнинг ҳуқуқий оқибатлари, вакиллик хизматидан фойдаланиш, тадбиркорликнинг иқтисодий манбаи сифатида мулкнинг шакллари, тадбиркорларнинг хусусий мулкка нисбатан бўлган ҳуқуқлари, мажбуриятлар, уларнинг турлари, ижро этилишини таъминлашга қаратилган кафолатлар, шартномалар ва уларнинг турлари (олди-сотди, маҳсулотни, товарларни етказиб бериш (поставка), контрактация, кўчмас мулкни сотиш, корхонани сотиш ва ижарага бериш, рента, ижара, прокат, экспедиция, лизинг, кредит, банк омонати ва бошқа қирқдан кўп шартномалар), шартномаларга асосланган ва асосланмаган мажбуриятлар бўйича жавобгарлик ва бошқа ижтимоий ҳаётнинг турли қирраларида вужудга келадиган масалаларни тартибга солишга оид қоидалар назарда тутилади.

Р.Б. Бозоров
кандидат юридических наук

КВАЛИФИКАЦИЯ ИНВЕСТИЦИОННЫХ ДОГОВОРОВ

Договорные отношения являются распространенными в сфере инвестиционной деятельности. Договор является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей. Инвестиционные отношения между его участниками возникают на основе договора (инвестиционного контракта). Русский дореволюционный цивилист В.И.Синайский под договором как источником обязательства понимал такое волеизъявление сторон, в силу которого возникает обязательство для одной или обеих сторон¹.

По мнению Г.Ф. Шершеневича, «договором называется соглашение двух или более лиц, направленное на установление, изменение или прекращение какого-либо юридического отношения»².

В соответствии со ст. 452 Гражданского Кодекса Республики Таджикистан «Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей». Из положения гражданского законодательства, и цивилистической науки следует, что договор-это соглашение, на основании которого устанавливаются, изменяются или прекращаются гражданские права и обязанности.

Особое внимание заслуживает позиция законодателя, которая закреплена в Законе Республики Таджикистан «Об инвестициях» относительно стабильности инвестиционных договоров. В соответствии со ст. 5 указанного закона «Республика Таджикистан, гарантирует стабильность условий договоров, заключенных между инвесторами и уполномоченными государственными органами, за исключением случаев, когда изменения и дополнения в договоры вносятся по соглашению сторон».

Диспозиция данной статьи закона непосредственно реализует в действие статью 452 Гражданского Кодекса Республики Таджикистан, регулиующую свободу договора в гражданском праве, и обеспечивает нормальные условия для осуществления инвестиционной деятельности инвестором.

Одно из центральных мест в системе инвестиционного права занимает инвестиционный договор. С его заключением возникают передпосылки для вложения, реализации инвестиций и контроля над ними.

Гражданский Кодекс Республики Таджикистан непосредственно не определяет правовую природу инвестиционного договора. Закон Республики Таджикистан «Об инвестициях», в двух статьях упоминает об инвестиционном договоре. Вместе с тем аналогичные Законы государств ближнего зарубежья регулируют юридическую природу инвестиционных договоров. В качестве примера можно указать на Федеральный Закон «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», принятый 25

¹ См.: Синайский В.И. Русское гражданское право. –М., 2000. //Из кн. Мережко А.А. Договор в частном праве. –Киев, 2003. –С. 21.

² Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. Тула, 2001. // Из кн.Мережко А.А. Договор в частном праве. –Киев, 2003. –С. 21.

февраля 1999 года,¹ который предусматривает, что «отношение между субъектами инвестиционной деятельности осуществляется на основе инвестиционного договора и (или) государственного контракта, заключаемых между ними в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации».

Спорным в юридической литературе является вопрос о месте инвестиционного договора в системе права. Так, А.Г. Богатырев, исследуя правовую природу инвестиционных договоров, подчеркивает: «специфика и сложность инвестиционных отношений состоит в том, что в них участвуют разнопорядковые субъекты – государство, с одной стороны, и иностранные физические и юридические лица, с другой. И в силу этого факта эти отношения принадлежат к категории «диагональных и дьячихся» и, таким образом, представляют собой особую категорию отношений в международном частном праве, непохожую на отношения чисто гражданско-правового (частного) и публично - правового административного характера. Государство может вступать в гражданско-правовые отношения и, следовательно, может быть стороной гражданско-правового контракта, ...однако инвестиционные контракты в данном случае не регулируют чисто гражданско-правовые отношения, а регулируют инвестиционное отношение, которое по сути своей отличается от гражданско-правовых, т.е. частноправовых отношений...», содержание контракта говорит о том, что в нем содержатся нормы в большей степени публично-правового характера в виде обязательств государства, принимающего прямые инвестиции, разрешить допуск инвестиций в определенную отрасль и на определенных условиях»². Существует и иная точка зрения, согласно которой инвестиционные договоры относятся к области административного права. Так, В.П. Мозолин отрицая договорную природу инвестиционных договоров утверждает, что правовой базой для выдачи соответствующих документов являются «бланкетные полномочия, заранее предоставляемые государством своим представительным органам, или же постановления индивидуального характера, принимаемые высшими органами государства по конкретным иностранным инвестициям»³. Позицию В.П. Мозолина поддерживают и развивают сторонники административно-правовой природы инвестиционных соглашений А.П. Алехин и Ю.А. Козлов. Они подчеркивают, что сторонами в договоре (т.е. инвестиционном) выступают органы исполнительной власти государства, то есть носители административно - властных полномочий, вследствие чего такой договор относится к так называемым административным договорам, т.е. к административно-правовым соглашениям⁴.

Более обстоятельно останавливается на специфические черты инвестиционного договора А.В. Кириин. По его мнению специфические черты инвестиционного договоров состоят в следующем: во-первых, заключается инвестиционные соглашения государством с отечественными или иностранными инвесторами в отношении объектов государственной... собственности, которые в соответствии с национальным законодательством частично

или полностью исключены из гражданского правового оборота, а также в отношении отдельных видов деятельности, составляющих государственную монополию (имеется в виду естественная монополия); во-вторых, в отличие от классических гражданско-правовых сделок, названные договоры могут включать отдельные изъятия из национального гражданского законодательства применительно к финансовым отношениям государства с инвесторами, а также могут предусматривать возможность односторонних преимущественных прав государства в рамках таких договоров; в-третьих, для большинства государств, применяющих концессионные формы договоров с инвесторами, характерно изъятие из национального правового режима, именуемое юристами как «дедушкина оговорка» и предусматривающего на срок действия договора мораторий не применения к инвестору неблагоприятных для него изменений в текущем законодательстве, принятых после вступления такого договора в силу»⁵. Приведенные особенности обосновываются автором на основе анализа таких договоров, как концессионные договоры, соглашения о разделе продукции, а также договора на предоставление услуг.

Преобладающей является точка зрения о гражданско-правовом характере инвестиционных договоров. Сторонниками данной точки зрения являются Н.Н. Вознесенская, Н.Г. Доронина, А.А. Лунц и С.П. Мороз⁶. Суть их мнения состоит в том, что инвестиционному договору присущ гражданско-правовой характер и инвестиционные договоры регулируются гражданским законодательством. Они обосновывают это общими интересами сторон договора (государства и инвестора), связанные с получением дохода или достижением иного значимого результата от выполнения работ в сфере недропользования. М.И. Кулагин подчеркивает: «основное содержание инвестиционных соглашений в части обязанностей государства заключается в предоставлении государством иностранному вкладчику дополнительных гарантий (от национализации, свободный перевод за границей прибыли и репатриацию капитала), а также дополнительных льгот (налоговых и таможенных)». Нередко государство гарантирует вкладчику стабильность инвестиционного режима. Все эти права и льготы являются публично-правовыми, а гражданский договор не может заключаться по поводу публичных прав»⁷. Представители цивилистической науки выдвигают свое собственное видение данной проблемы. Среди цивилистов, которые аргументируют правовую природу инвестиционного договора, как гражданско-правовой договор, следует признать С.П. Мороз. При решении данного вопроса она, в первую очередь, за основу берет точек зрения, существующих в гражданско-правовой литературе. Сущность этого взгляда основывается на признании двух взаимно пересекающихся классификаций, влияющих на построение институтов обязательственного права; во

⁵ См.: Кириин А.В. Правовые основы отношения государства с инвестором. – М., 1998. – С. 235–236.

⁶ См.: Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции и смешанные предприятия в странах Африки. – М., 1975; Доронина Н.Г. Некоторые организационно-правовые аспекты иностранных инвестиций в развивающихся странах: Автореферат дис... канд. юрид. наук. – М., 1979; Мороз С.П. Теоретические проблемы инвестиционного права; гражданско-правовой аспект. – Алматы, 2003.

⁷ См.: Кулагин М.И. Правовая природа инвестиционных соглашений, заключенных развивающимися странами // Политические и правовые системы стран Азии, Африки и Латинской Америки. – М., 1975. – С.52.

¹ См.: Инвестиционное законодательство // Сборник нормативных актов / Составитель Ю.В. Лазарев. – М., 2006. – С. 81.

² См.: Богатырев А.Г. Инвестиционное право. – М., 1992. – С. 75.

³ Мозолин В.П. Право США и экспансия американских корпораций. – М., 1974. – С. 98.

⁴ См.: Алехин А.П., Козлов Ю.А. Административное право Российской Федерации. Ч. 1. – М., 1995. – С.200.

первых, классификация по видам деятельности, и, во-вторых, классификация по экономическим сферам¹. На основании указанных классификаций, С.П. Мороз нарицательно картину, определяющую гражданско-правовую природу инвестиционного договора. Она пишет: «Полагаем, что среди достоинств такой классификации можно назвать следующие: во-первых, наличие классификации по экономическим сферам не отрицает основную классификацию по видам деятельности, а, наоборот, развивает и дополняет ее; во-вторых, признание дополнительных классификаций позволяет охватить все существующие виды договоров в полном объеме, а не в ограниченном; в-третьих, разработка и принятие нормативных актов об отдельных группах договоров, заключаемых в экономической сфере, позволяют избежать пробелов в законодательстве»². С учетом изложенного, автор считает, что возможна классификация договоров не только по видам деятельности, но и по экономическим сферам, и к числу договоров, выделяемых в зависимости от экономической сферы, в первую очередь, относят инвестиционные договоры»³. Инвестиционный договор, – отмечает автор, – это особая разновидность гражданско-правового договора, выделяемая не по видам деятельности, как традиционно формируется система гражданско-правовых договоров, а по экономическим сферам.⁴ С.П. Мороз, более убедительно аргументируя гражданско-правовую природу инвестиционных договоров, однако не обратила достаточного внимания на суждение авторов, настаивающих на административно-правовом характере инвестиционного контракта.

Представители данной теории подчеркивают, что участником, тем более фигурирующей стороной данного договора, выступает государство или уполномоченные государственные органы, поэтому нет равенства между участниками инвестиционных договоров. И второй тезис состоит в том, что инвестиционные договоры заключаются по поводу объектов, которые по статусу относятся к исключительной собственности государства.

Относительно первого аргумента следует сказать, что Гражданский Кодекс РТ ст. 136 (и соответствующие статьи ГК РСФСР), закрепляет, что «Республика Таджикистан выступает в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений». Отсюда следует, что Республика Таджикистан, являясь субъектом гражданских правоотношений, выступает на равных началах, и показывает особенности участия государства в гражданских правоотношениях, а также в международно-частноправовых отношениях, как подчеркнуто в гражданско-правовой литературе⁵. В отношении второго тезиса представителей административно-правового характера инвестиционных договоров необходимо сказать следующее: Безусловно, они правы в том, что закрепленные в Конституции объекты природных ресурсов находятся в

исключительной собственности государства. И государство вправе принять меры для соответствующей эксплуатации этих ресурсов. Механизм организации пользования природными ресурсами непосредственно гражданским законодательством, например, договором концессии, предусмотренной частью второй Гражданского кодекса Республики Таджикистан.

О правовой природе инвестиционного договора пишет Б.Б. Самарходжаев «инвестиционные соглашения вряд ли можно относить к институтам одной или другой правовой системы. Вероятно, это институт международного частного права, которые включает в себя как нормы национального, так и нормы международного права. Поэтому он занимает промежуточное, межсистемное положение в регулировании инвестиционных отношений с иностранным элементом. Специфика инвестиционных отношений, различный статус их субъектов, различный характер норм двух правовых систем, сочетание публично-правового и частно-правового методов позволяет сделать вывод о становлении инвестиционного права как части международного частного права, а инвестиционных соглашений контрактов (т.е. договоров при Р.Б.) – как института международного частного инвестиционного права⁶. Суждения автора о природе инвестиционных договоров напрямую связано с вложением инвестиции со стороны иностранных инвесторов в экономику государства реципиента инвестиции. На основе этого он придерживается взгляда о международном характере инвестиционных соглашений и отрицает их о административно-правовой природе, что является логически последовательным. Однако ныне действующее инвестиционное законодательство на равне с иностранными признает в качестве инвестора и отечественных. Исходя из этого возможно ли заключения отечественного инвестора с государством договора в вложении инвестиции признает институт международного частного право, является дискуссионным.

В пользу гражданско-правового характера инвестиционного договора подчеркивает и В.Н.Лисица⁷. В частности он пишет, «... инвестиционный договор в российском праве означает любой договор в рамках которого осуществляется инвестиционная деятельность. Им может быть как поименованный в ГК РФ, так и иной договор».

На основании вышеизложенного следует вывод о том, что, несмотря на бурные дискуссии в юридической литературе относительно правовой природы инвестиционных договоров, следует все же сказать о гражданско-правовом характере указанных договоров, в котором в полной мере реализуется принцип «свобода договора». Которая предоставляет сторонам договора выбора – заключать или не заключать договор, свободно определять условия договора, быть участником равноправных договорно-правовых отношений. Особенностью договора в условиях рынка - отмечает Ш.М. Менглиев, – «является свободное волеизъявление сторон, выражение автономии воли лиц, заключающих договор, основанный на принципе «свободы договора», который закреплен в ст. 3 ГК Республики Таджикистан. Свободное волеизъявление

¹ См.: Сулейменов М.К. Правовое положение межхозяйственных предприятий. – Алматы: Наука, 1987. – С.95.

² См.: Мороз С.П. Инвестиционное право. – Алматы, 2006. – С. 297–299. Она же. Классификация договоров в сфере недропользования. // Юрист. Ежемесячный журнал. – Алматы, 2004. – № 6. – С. 73–75; Она же. О правовой природе инвестиционного договора // Гражданское законодательство. Вып. 31. / Под.ред. А.Г. Диденко. Алматы, 2008. – С. 86–87.

³ Там же. – С.299.

⁴ См.: Мороз С.П.. Указ. раб. – С.299.

⁵ См.: Сулаймонов Ф.С. Республика Таджикистан - участник международных частно-правовых отношений. – Душанбе, 2006. – С.144.

⁶ См.: Самарходжаев Б.Б. Правовая характеристика инвестиционных договоров // Гражданское законодательства. – Алматы. 2010. – С. 109–110.

⁷ Лисица В.Н. Правовое регулирование инвестиционных отношений: теория, законодательство и практика применения. Автореферат дисс. на соиск.уч.степени докт.юрид.наук. – Новосибирск, 2010. – С.31 и след.

предполагает органическое переплетение положений законодательства с условиями договора»¹. Свобода договора, — подчеркивает Х.Р. Рахманкулов, — предполагает начало подлинного желания и волеизъявления сторон вступить в договорные отношения. Такое волеизъявление проявляется, во-первых, в действиях по поводу заключения договора, во-вторых, в действиях по поводу определения условий договора, в-третьих, в действиях по поводу исполнения договорного обязательства»², с чем трудно не согласиться.

Этот принцип гражданско-правового договора непосредственно находит свое выражение и в инвестиционном договоре. Принцип свободы договора в инвестиционных договорах проявляется, во-первых в том, что стороны инвестиционных отношений, непосредственно сами изъявляют желание заключить договор, во-вторых, свободно определяют условия инвестиционного договора. Вместе с тем, свобода договора отнюдь не означает свободы от условий договора,³ поэтому, выразив свое согласие на заключение договора, стороны должны соблюдать и выполнять условия договора. В этом выражается подлинный смысл договора, в том числе и инвестиционного договора. Относительно последнего, российский цивилист С.А. Денисов подчеркивает: «... следует обратить внимание ещё на такой важный элемент этой свободы, как автономия воли сторон договора, которая позволяет сторонам договора осуществлять выбор применимого права, когда речь идет о договорных правоотношениях с иностранным элементом»⁴.

Возвращаясь к правовой природе инвестиционного договора, хотелось бы обратить внимание еще на один важный момент.

Так, С. Корнеева, анализируя юридические и экономические аспекты инвестиции, приходит к выводу о том, что в нынешних условиях рынка научные взгляды о правовой природе инвестиционного договора можно подразделяет на три группы.⁵ Сторонники первой позиции относят инвестиционный договор к одному из типов договоров в Гражданском кодексе РФ, в частности купли — продажи, возмездного оказания услуг, агентирование, поручение, комиссии, строительного подряда, простого товарищества и другие, которые оформляют взаимоотношение субъектов гражданского права в процессе осуществления инвестиционной деятельности⁶. Вторая позиция исходит из смешанной природы инвестиционного договора, соединяющего признаки различных договорных типов.⁷ И, наконец, третья заключается, в том, что инвестиционный договор имеет самостоятельное значение⁸. Далее автор, ана-

лизируя эти подходы к определению инвестиционного договора, выдвигает собственное видение данной проблемы. Она подчеркивает: «...терминологический инвестиционный договор — это договор, опосредствующий вложение инвестиции субъектом гражданского права — участником инвестиционной деятельности. Иначе говоря, он имеет «собираемый» смысл под ним может «скрываться» любой известный ГК РФ договорный тип, а также смешанный или самостоятельный договор, не предусмотренный гражданским законодательством»⁹. Позволим себе не согласиться с такими утверждениями автора по следующим соображениям. Основанием для заключения инвестиционного договора является вложение капитала. Капитал признается в качестве инвестиции, если он вложен в инвестиционную деятельность. Поэтому предпосылкой возникновения правоотношений в сфере инвестиционной деятельности, на наш взгляд, является инвестиционный договор, удостоверяющий правомочия и обязанности сторон. Нельзя согласиться с утверждением о том, что инвестиционный договор имеет «собираемый» характер. Он непосредственно связан с капиталовложением и возникает на основе вложения инвестиции, поэтому в юридической литературе признается как инвестиционный договор. Наряду с этим автор подчеркивает, что термин «инвестиционный договор» в юридической практике встречается довольно часто ... его употребление касается случаев оформления взаимоотношения субъектов гражданского права в связи и (или) по поводу строительства объектов недвижимости»¹⁰. Вложение инвестиций в объекты недвижимости, безусловно, существует, но оно не является единственным объектом вложения инвестиции. Она может быть вложена и в сфере недропользования¹¹, которая регулируется договором о концессии, соглашением о разделе продукции, а также контрактом на предоставление услуг. Поэтому вывод автора, о том, что объектом вложения инвестиции является только недвижимость, как-то не стыкуется.

Таким образом, следует отметить, что инвестиционный договор в полной мере вошел в экономическую жизнь, хотя он непосредственно не закреплен в ГК РТ. В связи с этим, считаем, что возникла объективная необходимость в закреплении норм и положений об инвестиционном договоре в Гражданский кодекс Республики Таджикистан, что имеет двойное значение: во-первых, закрепление в Гражданском кодексе Республики Таджикистан понятия «инвестиционный договор», порядка его заключения, а также других его реквизитов позволит устранить существующие пробелы в гражданском законодательстве, и, во-вторых, ставить точку над «и» в существующей дискуссии в юридической литературе.

¹ См.: Менглиев Ш.М. Договор как средство регулирования общественных отношений // Государство и право. — Душанбе, 1999. — № 2. — С. 52.

² См.: Рахманкулов Х.Р. Обязательственное право. — Ташкент, 2005. — С. 206.

³ См.: Мережко А.А. Договор в частном праве. — Киев: Юстициан, 2003. — С. 57.

⁴ Денисов С.А. Некоторые общие вопросы о порядке заключения договора // Актуальные проблемы гражданского права. — М., 1998. — С. 231–235.

⁵ См.: Корнеева С. Особенности инвестиционного договора // Хозяйство и право. 2007. — № 7. — С. 40–45.

⁶ См.: Потяркин Д.Е. Инвестиционный контракт на строительство жилого дома в Москве // Законодательство. 2004. — № 2. — С. 38.

⁷ См.: Скловский К. Долевое участие в жилищном строительстве // Закон. 1999. № 9. С. 111–112.

⁸ Лисица В. Инвестиционный договор // Закон, 2003. — № 6. — С. 114; Сокол П.В. Инвестиционный договор в жилищном строительстве. — М., 2004. — С. 83.

⁹ См.: Корнеева С. Особенности инвестиционного договора // Хозяйство и право. 2007. — С. 41.

¹⁰ См.: Корнеева С. Указ. раб. — С. 40.

¹¹ См.: Мороз С.П. Классификация договоров в сфере недропользования. // Юрист. Ежемесячный журнал. — Алматы, 2004. — С. 73.

А. Акбаров
Фаргона вилояти прокуратураси
бўлим прокурори

ФУҚАРОЛИК ПРОЦЕССИДА ИШНИНГ МОҲИАТИ БЎЙИЧА ПРОКУРОР ФИКРИ: АҲАМИЯТИ, МАЗМУНИ ВА УНГА ҚЎЙИЛГАН ТАЛАБЛАР

Ўзбекистон Республикасида прокуратура Ўзбекистон Республикаси ҳудудидан қонунларнинг аниқ ва бир хилда бажарилиши устидан назоратни амалга оширадиган давлатнинг мустақил органи ҳисобланади. Ўзбекистон Республикаси Конституцияси Ўзбекистон Республикаси ҳудудидан қонунларнинг аниқ ва бир хилда бажарилиши устидан назоратни амалга ошириш вазифасини Ўзбекистон Республикасининг Бош прокурори ва унга бўйсунувчи прокурорлар зиммасига юклайди (118-модда).¹

Фуқаролик суд ишлари юритилишида прокурор ваколатлари фуқароларнинг Ўзбекистон Республикаси Конституцияси ва қонунларида мустақамланган шахсий, сиёсий, иқтисодий ва ижтимоий ҳуқуқ ҳамда эркинликларини, давлат, жамоат ва хусусий мулк эгаларининг қонуний манфаатларини ҳимоя қилиш, қонунда назарда тутилган ёки суд ишда прокурорнинг қатнашишини зарур деб топган ҳамда Ўзбекистон Республикаси Бош прокурори буйруғида белгиланган ҳолларда барча суд инстанцияларида прокурор ваколатини самарали таъминлаш, прокурор иштирокисиз қўрилган ишлар юзасидан суд қарорларининг қонунийлигини апелляция муддатида ўрганиб, ноқонуний суд қарорларини шу босқичда қонунга мувофиқлаштириш чораларини кўриш, қонуний кучга кирган суд қарорларининг қонунийлигини аризаларга асосан ўрганиш ва аниқланган қонунбузилишларни бартараф этишга йўналтирилади.

Фуқаролик ишларининг прокурор биринчи инстанция судида кўрилишида прокурор қуйидаги икки шаклда иштирок этади:

1) бошқа шахсларнинг ҳуқуқларини ва қонун билан қўриқланадиган манфаатларини ҳимоя қилиш учун ариза билан судга мурожаат этиш;

2) бошқа шахслар ташаббуси билан қўзғатилган ишни кўришда ишнинг моҳияти бўйича фикр бериш мақсадида иштирок этиш (ФПКнинг 46, 47-моддалари).²

Маълумки, Ўзбекистон Республикасининг Фуқаролик процессуал кодексида Ўзбекистон Республикасининг 2000 йил 14 декабрдаги 163-II-сонли Қонунига асосан ўзгартириш ва қўшимча киритилиб, Кодекснинг 47-моддаси биринчи қисмидаги “ҳар бир ишнинг мазмуни юзасидан, шунингдек ишни кўриш вақтида келиб чиққан айрим масалалар бўйича ёзма ва оғзаки хулоса бериш”, деган сўзлар “иш мазмуни юзасидан, шунингдек ишни кўриш вақтида келиб чиққан айрим масалалар бўйича ўз фикрини баён этиш”, деган сўзлар билан алмаштирилди. Эндиликда прокурор фуқаролик процессида иштирок этар экан, ҳар бир фуқаролик

иши юзасидан ёзма ва оғзаки хулоса эмас, балки ўз фикрини баён этиши белгиланди. Шунга мувофиқ равишда ФПКнинг “Прокурорнинг хулосаси” деб номланган 199-моддаси “Прокурорнинг фикри” деб ўзгартирилди.³

Бироқ шундай бўлса-да, прокурорнинг фуқаролик процессидаги иштироки ўзининг муҳимлиги ва долзарблиги билан алоҳида ажралиб туради. Зеро, фуқаролик суд ишлари юритилишида прокурорнинг иштироки фуқароларнинг Ўзбекистон Республикаси Конституцияси ва қонунларида мустақамланган шахсий, сиёсий, иқтисодий ва ижтимоий ҳуқуқ ҳамда эркинликларини, давлат, жамоат ва хусусий мулк эгаларининг қонуний манфаатларини ҳимоя қилишга қаратилгандир. Шунинг учун ҳам прокурорнинг фуқаролик ишнинг моҳияти бўйича ўз фикрини баён этиши фуқаролик процессида бошқа шахсларнинг ҳуқуқларини ҳимоя қилиб иштирок этаётган давлат бошқарув органларининг хулосаларидан фарқ қилади. Хусусан, прокурор судда кўрилатган фуқаролик ишнинг моҳияти бўйичагина эмас, балки суд муҳокамасида иштирок этаётган шасхлар томонидан амалга оширилган алоҳида ҳаракатлари бўйича ҳам ўз фикрини баён этади. Чунки прокурор фуқаролик суд ишларини юритиш жараёнида ҳам қонунларнинг аниқ ва бир хилда бажарилиши устидан назоратни амалга оширади ва прокуратура органлари жамиятда қонун устуворлигини таъминлаш, қонунийликни мустақамлаш, фуқароларнинг ҳуқуқ ҳамда эркинликларини, жамият ва давлатнинг қонун билан қўриқланадиган манфаатларини, Ўзбекистон Республикаси конституциявий тузумини ҳимоя қилиш, ҳуқуқбузарликларнинг олдини олиш ва профилактика қилиш вазифаси юклатилган давлат ҳокимиятининг ўзига хос, муҳим элементи ҳисобланади. Ундан ташқари, Ўзбекистон Республикасининг янги тахрирдаги “Прокуратура тўғрисида”ги Қонуни 1-моддаси иккинчи қисмига кўра, Ўзбекистон Республикаси Бош прокурори ва унга бўйсунувчи прокурорлар Ўзбекистон Республикаси ҳудудидан қонунларнинг аниқ ва бир хилда бажарилиши устидан назоратни амалга оширишлари назарда тутилган.⁴ Шунинг учун ҳам фуқаролик процессида прокурорнинг фикри билан бошқа процесс иштирокчиларининг хулосаси ўзининг ҳуқуқий табиати ва оқибати билан фарқ қилади. Юридик адабиётларда ҳам (М.А.Викут, К.С.Юдельсон, Д.М.Чечот) фақат прокуроргина фуқаролик суд ишларини юритишда иштирок этувчи шахслар ҳаракатларининг қонунийлигини таъминлаш ваколатига эга бўлиши ҳақида фикрлар илгари сурилади.⁵

Шу ўринда таъкидлаш керакки, прокурорнинг иш моҳияти бўйича билдирган фикри прокурор томонидан фуқаролик суд ишларини юритиш жараёнида тузиладиган муҳим процессуал ҳужжат ҳисобланади. Шунинг муносабати билан прокурорнинг фикри ёзма шаклда тузилиши ҳамда иш ҳужжатларига қўшиб қўйилиши ҳақидаги нормани

³ Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиснинг Ахборотномаси, 2001 йил, 4-2-сон, 11-м.

⁴ Ўзбекистон Республикасининг “Прокуратура тўғрисида”ги Қонуни (Янги тахрири). 29.08.2001 й. 257-II-сон Қонуни билан қабул қилинган // Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлис Ахборотномаси. 2001. 9-10-сон, 168-м.

⁵ Маслова Т.Н. Проблемы участия прокурора в гражданском судопроизводстве: Автореф. дис. соис. учен. степ. канд. юрид. наук. –Саратов, 2002. –С.24.

¹ Ўзбекистон Республикасининг Конституцияси. –Тошкент: Ўзбекистон. 2010. –Б. 32–33.

² Ўзбекистон Республикасининг Фуқаролик процессуал кодекси. –Тошкент: Адолат. 2010.

процессуал қонунчиликка киритиш таклиф қилинади. Суднинг прокурор фикри билан келишмаслиги сабаблари суднинг ҳал қилув қарорида асослантирилиши керак.

Шу ўринда прокурорнинг фикри ҳам аниқ ва асослантирилган бўлиши талаб этилади. Пркурорнинг фикри аниқ ифодаланиши, унда кўрсатилаётган важлар моддий ёки процессуал ҳуқуқ нормаларига асосланган бўлиши керак. Юридик адабиётларда таъкидланишича, (Т.Н.Маслова) прокурорнинг фикрида кўрилаётган фуқаролик ишининг ижтимоий аҳамияти асослантирилиши, суд муҳокамасидаги далилларнинг исботланганлиги таҳлил этилиши, тарафлар ўртасидаги ҳуқуқи муносабат очиб берилиши, ушбу муносабатни тартибга солувчи қонун шарҳланиши ҳамда охир-оқибат қонуннинг ушбу нормаси асосида фуқаролик иши ҳал этилиши ҳақидаги фикрлари баён этилиши керак.¹

Юридик адабиётларда билдирилган фикр ва мулоҳазаларни таҳлил қилиш шуни кўрсатадики, айрим олимлар (Г.А. Жилин, В.М. Жуйков, С.В. Моисеев, А.С.Федин ва бошқалар) фуқаролик ишларини иккинчи инстанция ва назорат тартибида қайта кўрилишида прокурор хулоса (фикр) бермаслигини, чунки прокурорнинг хулосаси (фикри) ишнинг моҳияти бўйича берилишини, юқори инстанция судларида иш ҳар доим ҳам тўлиқ кўриб чиқилмаслигини баён этадилар. Бироқ миллий процессуал қонунчиликни таҳлил қилиш шуни кўрсатадики, масалан, Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик процессуал кодексининг 315-моддасида апелляция, кассация ва назорат инстанциялари ажримининг (қарорининг) мазмуни баён этилган бўлиб, унда ушбу ажримларда шикоятда ёки протестда баён этилган важлар, тақдим этилган материалларнинг қисқача мазмуни, ишни кўришда иштирок этган шахсларнинг тушунтиришлари ва прокурорнинг фикри ҳам ўз ифодасини топиши белгилаб қўйилган. Шундай экан, фуқаролик ишларини юқори инстанция судларида кўрилишида прокурор албатта иштирок этиб, ўзи томонидан тақдим этилган протестни қўллаб-қувватлайди ёки бўлмаса ишнинг моҳияти бўйича ўз фикрини баён этиб иштирок этади.

Ф.Ваитова
Соискатель НУУ

СИСТЕМА НОРМАТИВНО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОКАЗАНИЯ МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ В РЕСПУБЛИКЕ УЗБЕКИСТАН

Жизнь, здоровье, личная неприкосновенность являются самыми важными, принадлежащими гражданину от рождения личными неимущественными благами.

Так, Конституция Республики Узбекистан предусматривает, что каждый гражданин имеет право на охрану здоровья и медицинскую помощь. В обеспечении надлежащего уровня здоровья граждан решающая роль принадлежит медицине и праву.

Система нормативно-правых актов в этом аспекте представляется весьма важным инструментом, посредством которого может быть реализовано право данные права гражданина.

При этом, бесплатное предоставление медицинской помощи и развитие платной медицины являются взаимодополняющими институтами, разумное сочетание которых создает необходимые предпосылки для реализации гражданами права на охрану здоровья и получения медицинской помощи, что наглядно демонстрирует зарубежный опыт в этой сфере.

Медицинская деятельность, как один из основных инструментов реализации права граждан на охрану здоровья, должна быть наиболее урегулирована со стороны государства в части недопущения появления на рынке медицинских и фармацевтических услуг неквалифицированных работников, не имеющих специальных познаний для оказания медицинской помощи населению.

Одним из наиболее действенных способов защиты населения от недобросовестных участников рынка медицинских услуг является административная и уголовная ответственность за незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью, народной медициной (целительством), то есть за действия без соответствующего разрешения (лицензии).

Важную роль в регулировании исследуемой деятельности призвано играть именно гражданское законодательство. Гражданский кодекс Республики Узбекистан ввел в круг правового регулирования институт возмездного оказания услуг, отнес к предмету регулирования, в том числе медицинские услуги. Медицинские услуги урегулированы гражданским законодательством именно как самостоятельный вид услуг, отличный от обязательств в рамках трудового договора и договора подряда.

Тем не менее, нормы главы Гражданского кодекса Республики Узбекистан являясь общей правовой базой для развития специального законодательства в области оказания медицинских услуг, предусматривают лишь общие положения правового регулирования договорных и внедоговорных отношений, и специально не рассчитаны на регулирование такой специфической сферы общественных отношений, как отношения между исполнителем медицинских услуг и пациентом. В этих условиях для всех очевидны тенденции дальнейшего развития и совершенствования законодательного регулирования отношений по оказанию медицинских услуг.

¹ Маслова Т.Н. Қайд этилган асар. –Б.18.

Определенные шаги в этом направлении уже сделаны. К числу нормативно-правовых источников, выступающих в качестве специальной базы правового регулирования отношений в сфере здравоохранения, можно отнести следующие Законы Республики Узбекистан:

- "О социальной защищенности инвалидов в Республике Узбекистан" № 422-XII от 18.11.1991 г.
- "О государственном санитарном надзоре" № 657-XII от 03.07.1992 г.
- "О принудительном лечении больных хроническим алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией" №753-XII от 09.12.1992
- "Об охране здоровья граждан" № 265-I от 29.08.1996
- "О лекарственных средствах и фармацевтической деятельности" № 415-I от 25.04.1997 г.
- "О профилактике заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)" № 816-I от 19.08.1999 г.
- "О наркотических средствах и психотропных веществах" № 813-I от 19.08.1999 г.
- "О защите населения от туберкулеза" № 215-II от 11.05.2001
- "О донорстве крови и её компонентов" № 402-II от 30.08.2002 г.
- "Об использовании и защите эмблем красного полумесяца и красного креста" от № 615-II от 29.04.2004
- "Об установлении Дня медицинских работников Республики Узбекистан" № ЗРУ-47 от 12.09.2006
- "О профилактике йододефицитных заболеваний" № ЗРУ-97 от 03.05.2007.

Среди данных актов ключевое место занимает Закон Республики Узбекистан «Об охране здоровья граждан», принятый в обеспечение гарантий прав граждан на охрану здоровья со стороны государства; формирования здорового образа жизни граждан; правового регулирования деятельности государственных органов, предприятий, учреждений, организаций, общественных объединений в области охраны здоровья граждан. Настоящим Законом урегулированы такие аспекты как правовая охрана здоровья граждан (ст.ст.29-35), медико-социальная помощь гражданам (ст.ст.29-35), особенности проведения медицинской экспертизы (ст.ст. 36-40), деятельность медицинских и фармацевтических работников (ст.ст. 41-43).

Для дальнейшего совершенствования нормативно-правовой базы системы здравоохранения в ходе реформ были внесены изменения и дополнения в действующие законы Республики Узбекистан: «О государственном санитарном надзоре», «О профилактике заболевания СПИД», «О лекарственных средствах и фармацевтической деятельности», «О принудительном лечении больных алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией».

В 2007 году был подготовлен и принят пакет изменений в Закон Республики Узбекистан «Об охране здоровья граждан». Среди них следует отметить предписание о том, что теперь в частной и других системах здравоохранения используются только разрешенные к применению средства профилактики, диагностики и лечения. Согласно этому все лечебные учреждения обязаны вести медицинскую документацию и представлять статистические данные в установленном порядке.

Внесение изменений в Закон «Об охране здоровья

граждан» было обусловлено фактическим положением дел, сложившимся в сфере за последнее время. Например, частнопрактикующими врачами почти не велась или велась не на должном уровне требуемая документация – медицинская карта и история болезни, операционные журналы, наркотные книги, не была налажена четкая статистическая отчетность по установленным формам. Это приводило порой к искажению показателей здравоохранения, в том числе по заболеваемости, возникновению трудностей в разработке законодательных основ реформирования единой системы здравоохранения республики.

К тому же из существующей судебной практики по «медицинским» делам известно, что чаще всего конкретная вина работников лечебно-профилактических учреждений заключается в допущении таких недостатков, как постановка неправильного диагноза и несоответствующее лечение в последующем, небрежность ведения медицинской документации, нарушение правил по уходу за больными или новорожденными, отсутствие надлежащего контроля за соблюдением норм и правил¹.

Естественно, в ходе гражданского или уголовного процесса квалифицируется конкретное деяние медицинского работника, устанавливается размер причиненного вреда, а также полноценно и всесторонне исследуется вся медицинская документация, которая обязательно должна быть заведена врачом на каждого пациента. В таких случаях доказательственное значение приобретает каждый документ, оформленный медицинским работником в ходе осуществления своей деятельности. Следовательно, врачу, независимо от того, в государственном учреждении он трудится или в частном, для большей уверенности в своей работе необходимо внимательно и добросовестно документировать все проведенные исследования и их результаты, все манипуляции, назначения, промежуточные осмотры, а также информировать больного о ходе лечения.

Многие аспекты этих проблем нашли свое решение в Законе Республики Узбекистан «О внесении изменений в Закон Республики Узбекистан «Об охране здоровья граждан».

Анализ приведенного выше перечня основных законов, регулирующих общественные отношения в сфере здравоохранения, показывает насколько различаются эти законы по характеру и отраслевой принадлежности регулируемых отношений, по их значимости и всеобъемлемости.

Это говорит о том, что установившаяся структура законодательства о здравоохранении в настоящее время чрезвычайно неоднородна по своему составу, что обусловлено в первую очередь спецификой регулируемых этим законодательством общественных отношений, во-вторых, уровнем законодательной разработанности этой области.

Важное место в системе правового регулирования оказания медицинских услуг и развития системы здравоохранения занимают Указы, постановления и распоряжения Президента Республики Узбекистан.

Так, в целях дальнейшего углубления реформ в сфере здравоохранения, формирования отвечающей современным требованиям организационной структуры, обеспечения необходимой профилактики распро-

¹ Совершенствуется медицинское право // Народное слово. 2008 г. 25 октября.

странения заболеваний, кардинального повышения эффективности, качества и доступности медицинского обслуживания населения, а также совершенствования системы подготовки и переподготовки медицинских кадров был принят Указ Президента Республики Узбекистан «Об основных направлениях дальнейшего углубления реформ и реализации Государственной программы развития здравоохранения» от 19 сентября 2007 г.

Далее, в целях дальнейшего усиления и повышения эффективности проводимой в стране работы по реализации общегосударственных мер по развитию и укреплению системы родовспоможения и охраны здоровья матери и ребенка, созданию в каждом областном центре и крупных городах перинатальных и скрининг центров, обеспечивающих необходимые условия для рождения и воспитания здорового ребенка, а также осуществления медицинскими учреждениями и общественными организациями широкого комплекса мер, в том числе разъяснительных мер в семье и обществе, по укреплению репродуктивного здоровья, формированию физически и духовно развитого поколения было принято Постановление Президента Республики Узбекистан № ПП-1096 «О дополнительных мерах по охране здоровья матери и ребенка, формирование здорового поколения» от 13 апреля 2009 года.

Помимо этого, касательно исследуемой сферы, можно отметить следующие документы последних лет:

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О совершенствовании системы оплаты труда медицинских работников" № ПП-229 от 01.12.2005 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О программе "Год благотворительства и медицинских работников" № ПП-266 от 23.01.2006 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О мерах по реализации инвестиционного проекта "оснащение диагностическим оборудованием онкологических центров" с использованием льготного кредита правительства китайской народной республики" № ПП-289 от 24.02.2006 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О мерах по эффективному использованию грантовых средств международного глобального фонда по борьбе со СПИДом, туберкулезом и малярией" № ПП-315 от 03.04.2006 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О мерах по поддержке отечественных производителей лекарственных средств и изделий медицинского назначения" № ПП-416 от 14.07.2006 г.

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О мерах по оснащению медицинским оборудованием отделений экстренной медицинской помощи центральных районных и городских больниц, осуществляемых с участием кувейтского фонда арабского экономического развития" от № ПП-421 от 19.07.2006 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О дополнительных мерах по стимулированию повышения профессионального уровня и квалификации медицинских работников среднего звена" № ПП-524 от 06.12.2006 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О мерах по обеспечению эффективного использования гранта правительства Японии на улучшение первичного звена здравоохранения ташкентской и джизакской областей и совершенствование медсестринского образования" № ПП-569 от 18.01.2007 г.;

– Распоряжение Президента Республики Узбеки-

стан "О создании рабочей группы по вопросам изучения хода реформирования системы здравоохранения и выработке мер по его дальнейшему углублению" № Р-2658 от 22.01.2007 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О мерах по совершенствованию организации деятельности медицинских учреждений республики" № ПП-700 от 02.10.2007 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О программе модернизации, технического и технологического перевооружения предприятий фармацевтической отрасли на период до 2011 года" № ПП-731 от 19.11.2007 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О мерах по обеспечению эффективного использования грантовых средств, предоставляемых правительством Китайской народной республики" № ПП-792 от 12.02.2008 г.;

– Постановление Президента Республики Узбекистан "О государственной программе раннего выявления врожденных и наследственных заболеваний для предупреждения рождения инвалидов с детства" № ПП-892 от 18.06.2008 г.

Далее хотелось бы отметить, что сегодня мировая экономика функционирует в системе информационного общества. Это общество характеризуется качественно новым уровнем управления, основанным на информационно-коммуникационных технологиях и информационных ресурсах. В качестве основного элемента информатизации выступают информационные системы и ресурсы, которые отличаются от общетехнических приложений и становятся предметом повседневной необходимости.

В соответствии с Указом Президента Республики Узбекистан от 30 мая 2002 года №УП-3080 «О дальнейшем развитии компьютеризации и внедрении информационно-коммуникационных технологий» и постановлением Кабинета министров Республики Узбекистан от 6 июня 2002 года №200 «О мерах по дальнейшему развитию компьютеризации и внедрению информационно-коммуникационных технологий» была разработана концепция развития информационно-коммуникационных технологий в системе здравоохранения Республики Узбекистан. Настоящая концепция разработана с целью определения основных направлений информационного обеспечения и создания единой информационной системы здравоохранения.

Единая информационная система здравоохранения представляет собой научно-обоснованную систему сбора, накопления, обработки и хранения информации, основанную на широком применении современных средств связи, вычислительной, полиграфической и организационной техники. Единство информационной системы обеспечивается методологическим и организационным руководством Министерства здравоохранения Республики Узбекистан и его исполнительным органом – Институтом «Здоровье».

Нормативную основу системы составляют Закон Республики Узбекистан "О государственной статистике", Указы Президента Республики Узбекистан "О государственной программе реформирования системы здравоохранения Республики Узбекистан", "О дальнейшем развитии компьютеризации и внедрении информационно-коммуникационных технологий".

Министерство здравоохранения Республики Узбекистан считает создание Единой информационной системы здравоохранения стратегически важной зада-

чей, поскольку внедрение информационных технологий позволит создать базу для принципиально нового направления в организации и оказании медицинской помощи населению – телемедицины. Наряду с управлением службами здравоохранения, телемедицина предполагает оказание дистанционной консультативной помощи, подготовку и усовершенствование кадров, пропаганду здорового образа жизни среди населения, обмен научными исследованиями.

Таким образом, уровень отечественного медицинского законодательства представлен системой нормативных правовых актов, объединенных в самостоятельную отрасль законодательства, представляющую собой комплексное образование. Об этом свидетельствуют особенности предмета и метода регулирования в здравоохранении. Предметом актов данной отрасли является совокупность правовых норм в области оказания медицинской помощи, лекарственного обеспечения, санитарно-эпидемиологического благополучия, а также иные связанные с этим вопросы. Должное поведение субъектов отношений в сфере охраны здоровья граждан обеспечивается посредством комбинированного воздействия приемов и способов, характерных для административного, гражданского права и права социального обеспечения.

Наряду с формированием общей правовой базы необходимо принятие специальных правовых актов, отражающих специфику медицинской деятельности, без которых невозможно разрешение сложных нестандартных ситуаций, применение новых лечебных методов, проведение медицинских экспериментов и которые позволяли бы узаконить те правила, которые существуют «де-факто».

Н. Рустамбаева
Магистрант ТГЮИ

ПОРЯДОК ЗАКЛЮЧЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ ДОГОВОРА БАНКОВСКОГО СЧЕТА

В настоящее время с развитием рыночных отношений в Республике Узбекистан увеличивается важность точного регулирования банковской системы. Требуется правовое регулирование механизмов расчетов, совершаемых в банковской системе. Для этого необходимо правильное оформление отношений, возникающих в данной сфере.

Регламентация процесса заключения договора банковского счета установлена статьей 774 ГК РУз, согласно которой договор банковского счета заключается путем открытия банком клиенту или указанному лицу счета в банке на условиях, согласованных сторонами, и статьей 774 ГК РУз, согласно которой договор банковского счета должен быть заключен в письменной форме. А часть 2 той же статьи устанавливает, что несоблюдение письменной формы договора банковского счета влечет недействительность этого договора. Такой договор считается ничтожным¹. Однако непосредственно порядок заключения договора в данной статье не установлен. Соответственно этот порядок регулируется, прежде всего, статьей 364 ГК, которая описывает основные положения о заключении договора, а также специальными банковскими нормативными актами.

В соответствии с частью 1 статьи 775 ГК РУз при заключении договора банковского счета клиенту или указанному лицу открывается счет в банке на условиях, согласованных сторонами.

Установление нормативными актами обязанности клиента предоставлять определенные документы (учредительные документы, карточки с образцами подписей и др.) дало, как можно предположить, отдельным авторам основания для отнесения договора банковского счета к условным сделкам. Однако такая оценка названных условий договора банковского счета вызывает следующие возражения.

Открытие клиенту счета представляет собой операцию по исполнению договора, которая обусловлена уже заключенным договором и должна следовать сразу же после его заключения. Открытие счета является одной из обязанностей банка, и банк не вправе отказать в этом. Соответственно нарушение банком своего обязательства позволяет говорить о возможности применения к нему ответственности, установленной законом и договором, а также о возможности защиты клиентом нарушенного права на открытие счета, в том числе посредством предъявления иска о понуждении.

Наличие в договоре банковского счета условия, согласно которого счет открывается только после представления соответствующих документов, можно расценить как оговорку о встречном исполнении обязательства (статья 256 ГК РУз). Иными словами, банк обязан исполнить свое обязательство только после того, как другая сторона (клиент) исполнит

¹ Гражданский Кодекс РУз

свое обязательство и представит необходимые для открытия счета документы.

Несмотря на то, что проблема непредставления клиентом необходимых документов для открытия счета может быть с относительным успехом решена посредством обращения к общим нормам ГК, в будущем часть 1 статьи 775 ГК следовало бы дополнить указанием на то, что счет в банке открывается не только на условиях, согласованных сторонами, но и на условиях, предусмотренных законом, иными правовыми актами и банковскими правилами.

Рассмотрим порядок заключения договора банковского счета. Как правило, оформление договора банковского счета на практике осуществляется, как правило, двумя способами: путем составления и подписания договора в виде единого документа; без оформления такого документа. Но для возникновения правоотношений по договору банковского счета достаточно подписания клиентом заявления об открытии счета и отметки на нем руководителя банка об открытии счета клиенту.

Отсутствие договора банковского счета в виде единого документа, подписанного сторонами, не означает отсутствия договорных отношений. Подача клиентом заявления об открытии счета является офертой (предложением заключить договор), а разрешительная надпись руководителя банка – акцептом (согласием заключить договор).

Согласно норме ГК счет также может быть открыт в пользу третьего лица (ст. 362 ГК РУз).

Юридические и физические лица самостоятельно выбирают банки для своего расчетного и кассового обслуживания и вправе открывать депозитные счета до востребования, а также сберегательные, срочные, ссудные и другие депозитные счета в национальной и иностранной валютах в одном или нескольких банках. Если клиент намеревается в одном банке открыть несколько счетов, то для открытия каждого необходимо заключение самостоятельного договора, в котором следует указать номер счета во избежание путаницы.

Предприятия оптовой торговли - плательщики единого налогового платежа (кроме оптовых аптечных учреждений, специализированных оптовых баз-ведомств, входящих в систему Ассоциации предприятий оптовой торговли) открывают основные и вторичные счета в национальной валюте в коммерческих банках и (или) их филиалах, расположенных в том районе (городе), в котором они прошли государственную регистрацию в качестве юридического лица (пункт 3 Инструкции «О банковских счетах, открываемых в банках Республики Узбекистан»).

Заключение договора влечет открытие соответствующего счета. Банк не вправе отказать в открытии счета, если соблюдаются следующие условия:

1) согласно учредительным документам и своей лицензии банк имеет право на осуществление операций по открытию и ведению счетов соответствующего вида;

2) открытие счета не приведет к нарушению законодательства и нормативов, установленных Центральным Банком Республики Узбекистан;

3) банк не приостановил открытие счетов юридическим и физическим лицам по причине экономического или иного характера;

4) у банка имеются необходимые производственные и технические возможности для приема вклада (свободные операционистки, вместительные операционные залы и т.п.);

5) отсутствуют другие причины, лишаящие банк возможности открыть счет¹.

Любое лицо, представившее банку необходимый для открытия счета пакет документов (оферта) и получившее необоснованный отказ при наличии выше перечисленных условий, может в порядке, установленном частями 6 и 7 статьи 377 ГК РУз, обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Исключение составляет лишь отказ, вызванный отсутствием у банка возможности принять на банковское обслуживание (ч.4 ст.775 ГК РУз).

Подробным образом порядок заключения договора банковского счета с физическими и юридическими лицами урегулирован Инструкцией ЦБ РУз «О банковских счетах, открываемых в банках Республики Узбекистан» от 16.03.2009 г. № 7/ 2 и Положением « О безналичных расчетах в Республике Узбекистан» (Новая редакция), утвержденным Постановлением Правления ЦБ РУз от 12.04.2002г. № 60.

Согласно Инструкции ЦБ РУз в договоре банковского счета указываются условия оприходования и зачисления поступающих на счет клиента средств, исполнения поручений по распоряжению средствами на счете клиента, связанные с этими действиями права и обязанности клиента и банка, комиссии, подлежащие оплате за банковские услуги и другие условия².

Указывать в договоре банковского счета условия по взысканию посреднической платы за внесение средств, поступивших на банковский счет клиента (за кредитовый оборот), запрещается.

В соответствии с пунктом 8 Инструкции ЦБ РУз банки обязаны открывать счета в течение двух рабочих дней со дня представления клиентами документов, предусмотренных для открытия счетов данной Инструкцией, если иное не предусмотрено законодательством.

Документы для открытия счетов представляются непосредственно лицами, указанными в карточке с образцами подписей и оттиском печати клиента, или действующими на основе доверенности клиента. Ответственность за подлинность документов, представленных для открытия счетов, несут клиенты.

Банки не имеют права требовать другие дополнительные документы, кроме тех, которые указаны в Инструкции ЦБ РУз «О банковских счетах, открываемых в банках РУз», за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

После проверки документов, представленных физическим лицом, с ним заключается договор банковского счета. Информация об открытии счетов не позднее следующего рабочего дня после открытия хозяйствующим субъектам счетов формируется в программном виде и передается через Национальную информационную базу банковских

¹ Комментарий к Гражданскому Кодексу РУз. Т.2. // Под ред. д.ю.н., проф. Х.Р.Рахманкулова. –С.729.

² Инструкция ЦБ РУз «О банковских счетах, открываемых в банках Республики Узбекистан» от 16.03.2009 г. № 7/ 2.

депозиторов в Государственный налоговый комитет Республики Узбекистан.

Копии документов хозяйствующих субъектов, являющихся основанием для открытия счета, договора банковского счета, а также внесенных изменений к нему, учредительных документов, а также внесенных к ним изменений и дополнений, нотариально заверенные учредительные документы предприятий с иностранными инвестициями и других предприятий с участием иностранного капитала и копии внесенных изменений и дополнений к ним; копия уведомления, переданного банку, открывшему основной счет, об открытии вторичных счетов, отмененные карточки с образцами подписей и оттиском печати, а также копия документа, удостоверяющего личность лица, наделенного полномочием подписания денежно-расчетных документов от имени клиента, хранятся в юридическом деле клиента¹.

Подчеркнем, что момент заключения договора и момент открытия счета должны совпадать (как подчеркивают исследователи, имеется в виду минимальный технически необходимый временной разрыв)². В связи с этим представляется ошибочным утверждение о возможности заключения договора при отсутствии всех требуемых от клиента документов. Следует также учитывать и то, что вид открываемого счета, определенного в договоре, зависит от правового статуса клиента, характера его деятельности, целей и др., данные о которых содержатся в требуемых документах.

Как уже отмечалось, на порядок заключения договора банковского счета распространяются нормы о публичном договоре. Банк не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами; обязан заключить договор на единых для всех граждан условиях. При получении необоснованного отказа лицо может обратиться в суд с требованием о понуждении заключить с ним договор (ст. 377 ГК РУз). Условия такого договора должны определяться нормативными актами о расчетах и практикой конкретного банка, касающейся ставок вознаграждения, взимаемых им за производство операций по счетам соответствующего вида, а также размера процентной ставки, по которой исчисляется вознаграждение клиенту за остаток на счете соответствующего вида. Кроме того клиент имеет право требовать от банка возмещения убытков, причиненных ему необоснованным уклонением от заключения договора³.

Как уже было подчеркнуто, отказ в открытии счета может быть предусмотрен законом или иными правовыми актами. Так, например, в соответствии с требованиями Законом Республики Узбекистан "О противодействии легализации доходов, полученных от преступной деятельности, и финансированию терроризма" кредитная организация (банк) вправе

отказаться от заключения договора банковского счета с физическим лицом в случае непредставления соответствующим лицом документов, предусмотренных данным Законом.

Порядок расторжения договора регулируется ст.788 ГК РУз. Договор банковского счета расторгается по заявлению владельца счета или по требованию банка.

По общему правилу, договор банковского счета расторгается по заявлению клиента в любое время (ч.1 ст.788 ГК РУз). При этом любые условия договора банковского счета, каким-либо образом затрудняющие или обуславливающие право клиента на расторжение договора, должны признаваться ничтожными.

Если расторжение происходит по требованию клиента, то для расторжения договора достаточно заявления клиента. Такое заявление (в произвольной, либо специальной форме) может быть подано клиентом в любое время и его решение о расторжении договора не должно быть каким-либо образом мотивировано.

Договор банковского счета расторгается в день подачи клиентом заявления о расторжении договора банковского счета или в иной указанный клиентом день. Вместе с тем согласно пункту 46 Инструкции ЦБ РУз «О банковских счетах, открываемых в РУз» банк не может исключить из бухгалтерского учета счет клиента при наличии решения суда или органа налоговой службы о приостановлении операций по данному счету (п.8 ч.1.ст.5 Закона РУз « О государственной налоговой службе».

Таким образом, как следует из законодательства банк обязан выполнить требования клиента о расторжении договора банковского счета, однако денежные средства не могут быть перечислены по указанию клиента до отмены решения соответствующим органом о приостановлении операций по данному счету.

Расторжение договора банковского счета по требованию банка возможно только в случаях, прямо предусмотренных в законе. Согласно ч.2 ст. 788 ГК РУз по требованию банка договор банковского счета может быть расторгнут через суд в следующих случаях:

1) если в течение месяца после получения клиентом соответствующего предупреждения банка сумма денежных средств, хранящихся на его счете, окажется ниже минимального размера, предусмотренного банковскими правилами или договором, и если такая сумма не будет восстановлена со дня предупреждения об этом банком клиента. Однако увеличение остатка до минимальной суммы и выше, произведенное в течение указанного срока, прерывает этот срок. Банковские правила не содержат нормы, определяющей минимальную сумму остатка на счете, поэтому она может быть установлена только договором. При отсутствии такого условия в договоре с клиентом, банк лишается права обратиться в суд о расторжении договора банковского счета по данному основанию, при этом он не может сослаться на сложившуюся у него практику с другими клиентами, ни на банковский обычай.

2) при неосуществлении операций по данному счету в течение одного года, если иной срок не

¹ Инструкция ЦБ РУз «О банковских счетах, открываемых в банках Республики Узбекистан» от 16.03.2009 г. № 7/ 2.

² Коммерческое право: Учебник / Под ред. В.Ф. Полондопуло, В.Ф. Яковлевой. – СПб, 1997

³ Комментарий к Гражданскому Кодексу РУз. Т.2. // Под ред. д.ю.н., проф. Х.Р.Рахманкулова. –С.729.

установлен договором банковского счета. Обычно это происходит при открытии и клиентом других счетов в иных банках и прекращением пользования первым, либо прекращении своей деятельности вообще. В данном случае под термином «операция» следует понимать операцию по списанию или зачислению средств на счет (т.е. расчетную операцию). Иные правила расторжения договора при отсутствии операций могут быть предусмотрены договором.

Также основаниями для прекращения договора банковского счета служат общие основания прекращения обязательств, предусмотренные Главой 25 Гражданского кодекса.

Остаток денежных средств на счете выдается клиенту либо по его указанию перечисляется на другой счет не позднее семи дней после получения соответствующего письменного заявления клиента.

Расторжение договора банковского счета является основанием для закрытия счета клиента. При закрытии основного счета хозяйствующего субъекта заблаговременно закрываются все связанные с ним счета. Одновременно о намерении закрыть счет уведомляются налоговые и таможенные (если открыт счет в иностранной валюте) органы, а также запрашивается справка о долгах хозяйствующего субъекта перед бюджетом. После предоставления в банк налоговыми и таможенными органами уведомления (справки) об отсутствии обязательств хозяйствующего субъекта перед бюджетом выданные банком (филиалом банка) неиспользованные или частично использованные чековые книжки возвращаются в банк (филиал банка). Затем на основании заявления клиента, в котором указаны номера неиспользованных чеков, счет закрывается с подтверждением остатка на день закрытия счета.

В соответствии с законодательством за закрытие счета плата не берется.

Таким образом, банк может расторгнуть договор исключительно в рассмотренном порядке. Отсюда можно сделать вывод, что включение в договор иного «упрощенного» порядка недопустимо¹.

Законодательством предусмотрены два основных последствия расторжения договора банковского счета.

Во-первых, расторжение банковского счета является основанием закрытия счета клиента.

Во-вторых, находящийся на счете остаток денежных средств должен быть выдан клиенту либо перечислен на указанный им счет не позднее семи дней после получения соответствующего заявления клиента.

Согласно ч.3 ст.788 ГК РУз остаток денежных средств на счете при расторжении договора банковского счета выдается клиенту либо по его указанию перечисляется на другой счет не позднее семи дней после получения соответствующего письменного заявления клиента. При этом банк не вправе требовать от клиента представления платежного поручения о перечислении остатка денежных средств.

Разрешая споры, связанные с расторжением клиентом договора банковского счета, судам необ-

ходимо иметь в виду, что наличие неисполненных платежных документов, предъявленных к счету клиента, не является препятствием для расторжения соответствующего договора. Не исполненные в связи с закрытием счета исполнительные документы возвращаются банком лицам, от которых они поступили (взыскателю, судебному приставу-исполнителю), с отметкой о причинах невозможности исполнения для решения ими вопроса о порядке дальнейшего взыскания.

Таким образом, порядок заключения и расторжения договора банковского счета определяется действующим законодательством и самим договором.

¹ Суханов Е.А. Банковский счет:// Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая: текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель. – М., 1996.

Ҳ. Ҳайитов
Ўзбекистон Республикаси
Бош прокуратураси
Олий ўқув курслари ўқитувчиси,
юримдик фанлар номзоди

СУВДАН ФОЙДАЛАНИШ ЁКИ СУВНИ ИСТЕЪМОЛ ҚИЛИШ ҲУҚУҚИНИ БЕКОР ҚИЛИШ АСОСЛАРИ

Сув бойликлари инсон томонидан яратилмаслиги, уларнинг чекланган миқдорда мавжудлигини ва энг асосийси, инсоннинг хўжалик ва ўзга фаолияти натижасида ҳолатининг ўзгариши, сифатининг пасайиши сувларнинг бебаҳолиги ёки баҳосини мавжуд эмаслигини англатади.

Сувдан фойдаланиш ва уларни муҳофаза қилиш давлат органлари томонидан сувни муҳофаза қилиш ва улардан фойдаланишни ташкил қилишда намоён бўлади ва жамиятда ижтимоий бошқарувнинг таркибий қисми ҳисобланади.

Сувдан фойдаланиш ҳуқуқи тўғрисида гапирганда, бу ҳуқуқни бекор қилиш масаласига алоҳида тўхталиб ўтиш керак. Зотан, сувдан фойдаланиш ҳуқуқи мазмуни унсурлари ичида шундай ҳуқуқнинг тугатилиши мустақил унсур ҳисобланади. Ўзбекистон Республикасининг “Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида”ги қонунининг 36-моддасида¹ сувдан фойдаланиш ёки сувни истеъмол қилиш ҳуқуқини бекор қилиш асослари белгилаб қўйилган. Унга асосан қўйидаги ҳолатларда сувдан фойдаланиш ёки сувни истеъмол қилиш ҳуқуқини бекор қилинади: сувдан фойдаланишга, сув истеъмолига эҳтиёж қолмаганда ёки улардан воз кечилганда; сувдан фойдаланиш ёки сув истеъмоли муддати тугаганда; корхона, муассаса, ташкилот, фермер хўжалиги тугатилганда, деҳқон хўжалиги тугатилганда (фаолияти тугатилганда); сув хўжалиги иншоотлари бошқа сувдан фойдаланувчиларга берилганда; танҳо фойдаланилаётган сув объектларини қайтариб олишга зарурат туғилганда бекор қилинади.

Сувдан фойдаланиш ёки сувни истеъмол қилиш ва сувларни муҳофаза қилиш қоидалари бузилган ёхуд сувдан мақсадсиз фойдаланилганда ёки сув мақсадсиз истеъмол қилинганда ҳамда лимитдан ортиқча сув олинганда, сув ресурсларидан фойдаланганлик, сувни етказиб бериш бўйича хизматлар ва кўрсатилган бошқа сув хўжалиги хизматлари учун тўловлар тўланмаган тақдирда ҳам сувдан фойдаланиш ёки сувни истеъмол қилиш ҳуқуқи бекор қилиниши мумкин (ичимлик ва маиший эҳтиёжлар учун сувлардан фойдаланиш ҳуқуқи бундан мустасно).

Сувдан фойдаланиш ҳуқуқини пайдо бўлиш ва бекор бўлиш асослари сув ҳуқуқи муносабатларининг йўналишлари, ўзига хос хусусиятлари, мазмуни, субъектларига тегишли бўлган ҳуқуқий жиҳатлар билан боғлиқ бўлиб, сувларни муҳофаза қилиш ва улардан оқилона фойдаланиш жараёнини тартибга солишга хизмат қилади.

Ўзбекистон Республикасининг “Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида”ги қонунининг 37-моддасида²

сувдан фойдаланиш ёки сувни истеъмол қилиш ҳуқуқини бекор тартиби белгиланган бўлиб, унга асосан қўйидаги ҳолатларда сувдан фойдаланиш ёки сувни истеъмол қилиш ҳуқуқи: сувдан махсус фойдаланиш ёки сувни махсус истеъмол қилиш учун берилган рухсатномани бекор қилиш; танҳо фойдаланиш учун берилган сув объектларини қайтариб олиш йўли билан бекор қилинади. Сувдан махсус фойдаланиш ёки сувни махсус истеъмол қилиш учун унга рухсатнома берган органнинг қарори билан қонун ҳужжатларида белгиланган тартибда бекор қилинади.

Ўзбекистон Республикасининг “Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида”ги қонунининг 23-моддасига сув объектларидан биргаликда ёки танҳо фойдаланиш мумкин. Биргаликда фойдаланиладиган сув объектлари жумласига танҳо фойдаланиш учун берилмаган сув объектлари киритилиши мумкин. Танҳо фойдаланиладиган сув объектларига маҳаллий ҳокимият органлари қарори асосида бирон корхона, ташкилот ва муассасага бутунлай ёки қисман бериб қўйилган сув объектлари қиради. Ўзбекистон Республикасининг “Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида”ги қонунининг 24-моддасида сувдан бирламчи ва иккиламчи фойдаланиш тартиби кўрсатилган. Бунда кўрсатилишича, танҳо фойдаланмоқ учун сув объектлари бериб қўйилган корхоналар, ташкилотлар ва муассасалар - сувдан бирламчи фойдаланувчилар ҳисобланиб, улар қишлоқ ва сув хўжалиги ва табиатни муҳофаза қилиш органлари билан келишиб, бошқа корхоналар, ташкилотлар, муассасалар ва фуқароларга сувдан иккиламчи фойдаланиш учун рухсат беришга ҳақлидирлар. Сувдан иккиламчи фойдаланиш учун берилган рухсатномада сув объектини бериш мақсади ва ундан фойдаланишнинг асосий шартлари кўрсатилади. Зарур ҳолларда сувдан иккиламчи фойдаланиш шартлари, тарафларнинг ўзаро ҳуқуқ ва бурчлари сувдан бирламчи ҳамда иккиламчи фойдаланувчилар ўртасидаги шартнома билан расмийлаштирилади. Сувдан бирламчи фойдаланувчи сувдан иккиламчи фойдаланувчининг бутун сув хўжалиги фаолияти учун жавобгар бўлади. Сувдан иккиламчи фойдаланувчи, башарти сувнинг тегишли улушини сувдан бирламчи фойдаланувчи ўзлаштириб олган ёки ундан фойдаланган тақдирда, унга нисбатан даъво қўзғашга ва етказилган зарар қопланишини талаб қилишга ҳақлидир. Ўзбекистон Республикасининг “Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида”ги қонунининг 38-моддасида танҳо фойдаланиш учун берилган сув объектларини қайтариб олиш танҳо фойдаланиш учун берилган сув объектлари қонун ҳужжатларида белгиланган тартибда қайтариб олинади. Ушбу қонунининг 29-моддасида танҳо фойдаланиш учун берилган сув объектларида сувдан умумий фойдаланишга ва умумий сув истеъмолига шу сув объектларидан фойдаланувчи ташкилотлар томонидан қишлоқ ва сув хўжалиги, табиатни муҳофаза қилиш органлари билан келишилган ҳолда белгиланган шартларга кўра йўл қўйилади, зарур ҳолларда эса, бундай сувдан фойдаланиш ва сувни истеъмол қилиш қонун ҳужжатларига мувофиқ тақиқлаб қўйилиши мумкинлиги белгиланган.

Ҳуқуматнинг сув хўжалиги сиёсати сувдан оқилона фойдаланиш ва сув ресурсларини ҳимоя қилиш, мамлакат сув хўжалиги мажмуини бошқариш самарадорлиги ҳамда ишончлилигини ошириш, мавжуд инфратузилмани реконструкция қилиш, ундан фойдаланиш ва техник хизмат кўрсатиш учун ресурслар ажратиш

¹ Ўзбекистон Республикасининг “Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида”ги қонуни // Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Ахборотномаси.- 1993.- №5, 221-модда.

² Ўзбекистон Республикасининг “Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида”ги қонуни // Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Ахборотномаси.- 1993.- №5, 221-модда.

орқали сувни кафолатли етказиб бериш, жамият ва табиий экотизимларга зарур сервис хизмати кўрсатишни таъминлашга йўналтирилган¹.

Ўзбекистон Республикасининг "Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида"ги қонунининг 39-моддасида² сув хўжалиги тадбирларини ўтказиш, сувдан фойдаланиш ва сув истеъмоли шартларини бекор қилиш ёки ўзгартириш натижасида етказилган зарарнинг ўрнини қоплаш тартиби белгилаб қўйилган. Бунда кўрсатилишича, корхоналар, муассасалар, ташкилотлар, фермер, деҳқон хўжаликлари ҳамда фуқароларга сув хўжалиги тадбирларини (сув объектларини қуриш, реконструкция қилиш ва таъмирлаш-тиклаш ишларини ва бошқаларни) ўтказиш, сувлардан нооқилона фойдаланиш, уларни булғатиш, ифлослантириш, камайтириш, шунингдек сувдан фойдаланиш ва сув истеъмоли шартларини қонунга хилоф равишда бекор қилиш ёки ўзгартириш натижасида етказилган зарарнинг ўрни қонун ҳужжатларида белгиланган ҳолларда ва тартибда қопланади. Аммо сув қонунчилигини бузиш тўғрисида етказилган зарарни қоплаш бўйича муносабатларда бир қатор ўзига хосликлар мавжудлигини ҳамда ушбу жавобгарлик фақат шу соҳада қўлланишини мумкинлигини таъкидлаб ўтиш лозим. Бу хусусиятларга етказилган зарарнинг ҳажми ва тартиби, зарарнинг ўзига хос таркиби, етказилган зарарни қоплаш учун ундириб олинган пул маблағларини ҳисоблаб чиқиш усули ва улардан фойдаланиш тартиби киради. Бўларнинг барчаси сув ресурсларини муҳофаза қилиш соҳасидаги зарарни қоплаш билан боғлиқ фуқаровий-ҳуқуқий жавобгарликни қўллашда ўзига хос қоидалар мавжудлигидан далолат беради. Сувни муҳофаза қилиш соҳасига етказилган зарарни натура билан қоплаш, бузилган ҳолатни қайта тиклашнинг жуда мураккаблиги, баъзи ҳолларда эса умуман мумкин эмаслиги сабабли у пул шаклида ундирилади³. Шунинг учун ушбу соҳадаги муносабатларда мулкий жавобгарлик моддий жавобгарлик кўринишида намоён бўлади. Демак, етказилган зарарни қоплаш учун олинган маблағлар жабрланувчи томонидан сув қонунчилиги бузганлик натижасида юзага келган зарарни қоплашга ишлатилади. Етказилган моддий зарарнинг тўлиқ қопланиши айбдорни фуқаровий-ҳуқуқий жавобгалика тортишнинг мақсадидир. У фақат сувдан фойдаланувчини эмас, балки давлат ва умуман жамиятнинг ҳам манфаатларини ҳимоя қилишдан иборатдир. Чунки етказилган зарар инсон саломатлигига, шу жумладан ёш авлод келажагига, жамият тараққиётига салбий таъсир кўрсатади.

Сувни ҳуқуқий муҳофаза қилишдан мақсад сув ресурслари ва уларнинг манбаларидан оқилона фойдаланиш, сувни табиий хоссаларини сақлаш, уни ифлосланишдан, заҳарланишдан, таркиби бузилишидан ҳимоя қилиш айниқса, сувни санитария талабларига мослиги ва унда яшайдиган табиий мавжудотни экологик нормал ҳолатини таъминлашдан иборат бўлиши лозим.

Ҳозирги бозор иқтисодиёти шароитида табиатнинг

барча бойликлари қатори, сув ресурсларига бўлган эҳтиёж бениҳоя катта. Келажақ авлодимизнинг соғлиги оби-ҳаётимиз билан боғлиқ экан, демак қабул қилинаётган сув тўғрисидаги қонун, қарор ва фармонлар сув бойликларидан оқилона фойдаланиш, муҳофаза қилиш, уни булғаниш ва ифлосланиш ҳамда камайиб кетишидан сақлаш ишига кўмаклашиши лозим.

¹ ...Сув Ўзбекистон келажаги учун муҳим ҳаётий ресурс.-Т.: Ўзбекистон, 2007.- Б. 70.

² Ўзбекистон Республикасининг "Сув ва сувдан фойдаланиш тўғрисида"ги қонуни // Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Ахборотномаси.- 1993.- №5, 221-модда.

³ Сув ҳуқуқи. Дарслик. Маъсул муҳаррир: Усмонов М.Б., Жураев Й.О. -Тошкент.: ТДЮИ, 2004. – 229 бет.

В.Д. Юсупов
Соискатель ТГЮИ

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Развитие наукоемких технологий обусловили возникновение глобальной системы интеллектуальной собственности, которая в настоящее время представляет собой новую среду реализации широкого круга общественных отношений, динамичное развитие которых требует теоретического осмысления и адекватного правового регулирования.

В странах с развитой рыночной экономикой бурное развитие рынка интеллектуальной собственности наблюдается уже в течение нескольких десятилетий. Он чрезмерно многообразен и включает объекты промышленной собственности, авторские права на произведения науки, программы для электронно-вычислительной техники и базы данных, топологии интегральных микросхем, селекционные достижения, ноу-хау и другие направления.

Важно обеспечить дальнейшее развитие нормативно-правовой базы деятельности все более расширяющейся сети негосударственных средств массовой информации, защиты авторских прав и интеллектуальной собственности, а также внедрения в информационную сферу рыночных механизмов.¹

Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности создает основу защиты интересов авторов, юридических лиц, государства, инвесторов, производителей продукции от недобросовестной конкуренции в процессе оборота объектов интеллектуальной собственности - нематериальных объектов.

Интерес различных участников гражданских отношений к объектам интеллектуальной собственности подтверждает необходимость в кратчайший срок выработать научную концепцию об объектах интеллектуальной собственности и их адекватной правовой охране в законодательстве Республики Узбекистан. Это даст возможность, в первую очередь, определить их правовой режим в гражданском обороте. Быстрое развитие таких отраслей деятельности человека, как информатика и кибернетика вызвало целый ряд правовых теоретических и практических проблем в области интеллектуальной собственности. В частности, одна из проблем - это правовая охрана электронной продукции на рынке как объектов интеллектуальной собственности. В пример можно привести доменные имена в Интернете - это новый вид объекта, порядок правовой охраны которого в законодательстве многих стран пока не определен². Не определена также и правовая природа доменного имени. Как показывает практика, отношения, складывающиеся по поводу доменных имен, затрагивают, прежде всего, интересы владельцев товарных знаков, знаков обслуживания, наименования места происхождения товаров. В связи с этим

сложилось мнение, что отношения по поводу доменных имен должны быть урегулированы нормами института средств индивидуализации.³ По мнению И.Рустамбекова⁴ доменной имя обозначается адрес месторасположения в сети Интернет определенного сайта. В последнее время оно часто индивидуализирует информацию, размещаемую на сайте, которая обладает коммерческими признаками и которую хотят купить. В праве правовой статус доменного имени к настоящему времени пока не определен, и эту проблему следует решать с учетом и судебной практики, и результатов научных исследований.

Представляется рациональным все объекты интеллектуальной собственности с учетом их формы и содержания при осуществлении их правовой охраны распределить на следующие группы:

1. Объекты авторского права и исполнение артистов-исполнителей, для которых первична форма, содержание вторично. Их правовая охрана и приобретение исключительного права осуществляется в силу презумпции авторства, так как они уникальны, их невозможно повторить в результате параллельного творчества. К этой группе приравниваются такие объекты смежных прав, как фонограммы, впервые изготовленные на территории государства и сообщения в эфир организациями эфирного или кабельного вещания, осуществленные с помощью сигналов передатчиков, расположенных на территории конкретного государства. На такие объекты исключительное право признается не на основании презумпции авторства, а в силу закона, так как фигура автора отсутствует. Такие объекты не относятся к творческим произведениям. И при этом сообщения организаций кабельного вещания и эфирного вещания могут быть объединены в один объект, так как существо этих результатов и характер закрепляемых за ними прав идентичен.

2. Объекты промышленной собственности, для которых содержание первично, форма вторична. Для таких объектов характерным признаком является наличие новизны, установление даты приоритета, установление отсутствия параллельно созданных тождественных объектов. Как предпосылка приобретения исключительного права - необходима их регистрация. Вторая группа объектов также состоит из некоторых исключений. В нее входят также такие объекты, которые не обладают творческим критерием, в которых отсутствует фигура творца, автора, носителя личных неимущественных прав. На такие объекты исключительное право приобретается в силу закона, и такими объектами являются товарные знаки, знаки обслуживания, наименование места происхождения товаров, фирменные наименования. Вследствие того, что они не обладают творческим характером, и их создатель-автор не определяется, нетворческие результаты не влекут возникновения таких личных неимущественных прав, как права авторства или права на имя. Но они нематериальны, и их следует приравнивать к объектам интеллектуальной собственности.

Отличительным признаком творческих и нетворческих объектов в промышленной собственности яв-

¹ Каримов И.А. Модернизация страны и построение сильного гражданского общества – наш главный приоритет.- Доклад Президента Ислама Каримова на совместном заседании Законодательной Палаты и Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан.// Народное слово от 28.01.2010г. №19 (4904).

² Воробаев С. Актуальные проблемы авторского права в сфере функционирования сети Интернет // ИС. Авторское право и смежные права 2005. № 8; Серго А. История и сущность доменных имен // ИС. Авторское право и смежные права. 2006.№5.

³ Огай Д.А. Проблемы совершенствования международного регулирования средств индивидуализации. Автореф. дис...канд. юрид. наук. Ташкент. 2009. С. 18-19.

⁴ Рустамбеков И.Р. Гражданско-правовое регулирование отношений по доменным именам в Узбекистане. Автореф. дисс.канд.юрид.наук. Т.: ТГЮИ. 2011. 8-9 с.

ляется то, что исключительное право, закрепляемое за обладателем творческого объекта, имеет срочный характер. Исключительное право, закрепляемое за нетворческим результатом, или не ограничивается определенным сроком, или в силу закона юридическое лицо вправе ходатайствовать о продлении срока неоднократно.

Признак творчества в праве - это отражение творчества в том или ином результате интеллектуальной деятельности: в изобретении - в изобретательском уровне, то есть в содержании, в произведении - в способе объективирования произведения, то есть в его форме. Например, в монографиях, посвященных музыкальному произведению как объекту авторского права, указывается на особенности музыкального творчества. Так, Н.Л. Зильберштейн отмечал, что «процесс написания музыкального произведения представляет собой процесс перехода вдохновения в усидчивый труд»¹. О сложности отделения «деятельности творца» от обычных человеческих усилий говорит в своём труде и Н. В. Иванов².

В настоящее время на смену индустриальному обществу приходит информационное. Одна из основных программ ВОИС заключается в создании новой информационной среды в области интеллектуальной собственности. Эта программа объединила 172 страны. Соответствующие шаги мирового сообщества инициируют появление новых объектов интеллектуальной деятельности. Но, прежде чем говорить о новых объектах, представляется необходимым назвать некоторые объекты, создаваемые в результате интеллектуальной деятельности, правовой режим которых до сих пор не определен, или правовая охрана которых была прекращена.

Например, целесообразность приравнивания научной, научно-технической информации к объектам интеллектуальной собственности очевидна. Такому объекту гражданских прав, назовем его «единая технология», необходимо предоставить непосредственно правовую охрану³.

На наш взгляд, осуществление правовой охраны такого объекта, как единая технология возможно в случае его регистрации и депонирования в специализированном информационном фонде. Представляется, что фонд обязан информировать заинтересованных лиц путем помещения в специализированных изданиях информации о результатах выполненной работы. Как мы полагаем, на единую технологию (сложный объект) должны признаваться неисключительные права, так как единая технология - это совокупность объектов интеллектуальной собственности, на которые приобретаются права на основании договоров.

В отношении перечня объектов промышленной собственности, представленной в Парижской конвенции об охране интеллектуальной собственности, в том числе и в различных ее редакциях уже прозвучала критика⁴. В частности, Т.А. Пановой предлагалось не

ориентироваться на круг объектов интеллектуальной собственности, определяемый в Парижской конвенции и в Конвенции ВОИС, Т.А. Пановой было также отмечено, что «повторять содержащиеся здесь в перечне объекты - это значит не учитывать последующее развитие экономики общественных отношений». С такой точкой зрения и предлагаемыми доводами можно согласиться, так как с момента ее принятия, мир, в том числе и экономически, и юридически, и особенно технически, довольно изменился. Так, в законодательстве Республики Узбекистан, помимо перечисленных в Парижской конвенции об охране промышленной собственности и Конвенции об учреждении ВОИС, указываются и такие объекты, как полезные модели, топологии интегральных микросхем и др.

Особым объектом в системе объектов интеллектуальной собственности является такой нематериальный объект, как секрет производства, порядок приобретения прав на него в Узбекистане регламентируется нормами главы 64 ГК РУз. В гражданском праве такой объект, как коммерческая тайна введен в перечень объектов интеллектуальной собственности как секрет производства (ноу-хау), на наш взгляд, не обладающий принципиальными отличиями от коммерческой тайны, но благодаря этому, секрету производства (ноу-хау) предоставлен режим исключительного права, который носит абсолютный характер. Такой объект интеллектуальной собственности, как секрет производства в виде ноу-хау можно охарактеризовать следующими характерными признаками: 1) это нематериальный, необщедоступный, необщедоступный объект; 2) отношения, объектом которых является секрет производства, носят имущественный характер; 3) исключительное право, признаваемое на секрет производства, прекращается с момента становления его достоянием третьих лиц;

Когда речь идет об использовании результатов интеллектуальной деятельности, то форма и содержание приобретают иной смысл. Изначально во многих случаях объекты интеллектуальной собственности, будучи нематериальными объектами, соединяются с материальными объектами, воплощаются в них. И объект интеллектуальной собственности не пропадает, не «сливается» с материальным объектом воедино: оба объекта сосуществуют. В этих случаях нормы права интеллектуальной собственности должны учитывать общие нормы гражданского права, в частности нормы о праве собственности и о договорах, относящихся к вещам. В этой связи в праве интеллектуальной собственности появляются, например, такие нормы, как «исчерпание прав» (в авторском праве, в патентном праве и в праве на товарные знаки), «право следования» (в авторском праве), «право на доступ».

Правовая характеристика объектов интеллектуальной собственности, их признаки и выявленные особенности дают возможность утверждать, что все вышеперечисленные объекты следует признавать объектами права интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности - это совокупность нематериальных объектов: результатов интеллектуальной деятельности, на которые признаются право авторства и исключительное право; приравненных к ним нематериальных объектов, не обладающих творческим характером, на которые в случаях и в по-

гражданско-правовых отношений в области интеллектуальной собственности: дис... канд. юрид. наук. М., 1997. С. 52.

¹ Зильберштейн, Н. Л. Авторское право на музыкальные произведения. М.: Советский композитор, 1960. С. 10.

² Иванов, Н. В. Авторские и смежные права в музыке. М: Проспект, 2009. С. 9.

³ Борко Ю.А., Карганова М.В., Юмашев Ю.М. Конкурентная политика. Перевод с англ./ М. 1995. С. 53-57.

⁴ Панова, Т. А. Некоторые вопросы охраны интеллектуальной собственности в современном гражданском праве: дис... канд. юрид. наук. М., 1999. С. 9; Малышева, Е. Ю. Элементы

рядке, установленных ГК РУз признаются или исключительное право, или исключительные права, или не-исключительные права.

В настоящее время в законодательстве более 130 государств получают охрану следующие виды нематериальных объектов (не являющиеся результатами творчества):

- 1) исполнения; фонограммы;
- 2) сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач;
- 3) фирменные наименования;
- 4) товарные знаки, знаки обслуживания;
- 5) наименования мест происхождения товаров;
- 6) коммерческое обозначение;
- 7) единая технология.

Законы большинства государств не признают изобретениями, но дает право получать правовую охрану алгоритмам и программам для ЭВМ, проектам и схемам планировки зданий, сооружений, территорий, объектам дизайна, топологиям интегральных микросхем, сортам растений и породам животных.

Объекту, заявленному в качестве полезной модели, предоставляется правовая охрана, если он соответствует следующим условиям патентоспособности: является новым и промышленно применимым. До сих пор не прекращаются дискуссии по установлению критериев новизны. Те же проблемы существуют и в патентовании селекционных достижений и биопатентов¹. Мы полагаем, что установление четких критериев в этой области - задача национального законодательства.

Для охраны такого ценного вида интеллектуальной собственности, как идея, необходим общий закон об интеллектуальной собственности. Следует также отметить, что охрана идеи не может строиться по принципам авторского права, которое защищает только форму, не защищая существо решения, поэтому объектом правовой охраны становится дефиниция идеи о признании интеллектуальной собственностью любой идеи, обладающая новизной, нетривиальностью и реализуемостью, способствующей развитию индивида или общества и обеспечивающей удовлетворение их материальных, духовных, экологических потребностей.

1 Имомов Н. Узбекистон Республикасида селекция ютуқларига патент бериш тартибини такомиллаштириш муаммолари. В кн. Актуальные проблемы и тенденции развития гражданского законодательства. Ташкент. 2005. С. 300-301.; Бирюкова И.В. Правовые проблемы регулирования биопатента и его совершенствование. Автореф. дисс... канд. юрид. наук. Ташкент. 2006.

А. Абдужабборов
Олий ўқув курслари бўлим бошлиғи

ДАЪВОНИ ТАЪМИНЛАШ ЧОРАСИ СИФАТИДА МОЛ-МУЛК ЁХУД ПУЛ СУММАСИНИ ХАТЛАШНИНГ ЎЗИГА ХОС ХУСУСИЯТЛАРИ

Фуқаролик процессуал ҳуқуқида суднинг бўлғуси ҳал қилув қарори ижросини таъминлаш “тегишли органлар томонидан даъвога нисбатан суднинг бўлғуси ҳал қилув қарори ижросини кафолатлаш мақсадида кўриладиган муайян процессуал ҳаракатлар”дан² иборат бўлган турли усуллар (чоралар) ёрдамида амалга ошириладиган фуқаролик процессуал институтини ўзида ифодалайди.

Даъвони таъминлаш чораларини “превентив хусусиятга эга бўлган ҳуқуқий мажбурулов чоралари”га³ киритиш мумкин. Фуқаролик суд ишларини юритишда улар муайян фуқаролик ишларини ҳал қилишда процессуал муҳофаза чоралари⁴ ёки “таъсир курсатиш – давлат мажбурулови воситалари”⁵ сифатида тавсифланади.

Э.Эгамбердиев таъкидлаганидек, “Даъвони таъминлаш чоралари – бу фуқаролик иши бўйича судлар томонидан қабулқилинган ҳал қилув қарорларининг ижросини ижро босқичида ўз вақтида бажарилишини таъминлашга қаратилган ижро босқичида ўз вақтида бажарилишини таъминлашга қаратилган чоралардир”⁶.

Жавобгарга тегишли бўлган ва унинг ўзида ёки бошқа шахсда турган мол-мулк ёхуд пул суммасини хатлаш ЎЗР ФПКнинг 249-моддасида даъвони таъминлаш чораларидан бири сифатида кўрсатилган.

Қонун чиқарувчи қайси мол-мулкни хатлаш мумкин-у, қайси мол-мулкни хатлаш мумкин эмаслигини қонунда белгиламасдан, бизнингча, жуда тўғри иш кўрган. Мазкур ёндашув фуқаро ўзининг бузилган ҳуқуқларини химоя қилишни сўраб судга мурожаат этиши ҳолларининг ҳар бири ўзига хос хусусиятга эга эканлиги билан изоҳланади. Қайси талабни ва қайси мол-мулкка нисбатан қўйиш мумкинлигини қонун даражасида олдиндан белгилаш мумкин эмас, чунки табиатда мавжуд мол-мулк рўйхати жуда катта.

Жавобгарга тегишли бўлган ва унинг ўзида ёки бошқа шахсда турган мол-мулк ёхуд пул суммасини хатлаш фуқаролик суд ишларини юритишда ҳам, хўжалик процессида ҳам айниқса кўп учрайдиган даъвони таъминлаш чораси ҳисобланиб хатлаш чораси, қоида тариқасида, энг қиммат мол-мулк, чунончи: уй-жой, ер участкалари, авто ва мототранспорт воситалари, капитал ва металл гаражлар ва ҳоказоларга нисбатан қўлланилади.

² Новичкова З.Т. Обеспечение иска в советском судопроизводстве. Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – М., 1973. – 10-б.

³ Ведяхин В.М., Шубина Т.Б. Защита права как правовая категория // Правоведение. 1998. №1. – 69-б.

⁴ Ивлиев Г.П. Основания и цели применения процессуального принуждения // Государство и право. 1995. №7. – 10-б.

⁵ Правовая наука и реформа юридического образования: Сборник науч. трудов. Вып. 6: Юридический процесс: Реформа процедур управления законодательной деятельностью и судебной власти. – Воронеж, 1996. – 29-б.

⁶ Эгамбердиев Э. Фуқаролик жараёни ҳуқуқида даъво муаммолари: Юрид. фан. докт. ... дисс. – Тошкент: ТДЮИ, 2006. – Б. –176.

Ушбу таъминлаш чорасининг моҳияти шу билан белгиланадики, суд жавобгарнинг мол-мулкни хатлайди ва натижада у шахсан ўзига тегишли бўлган мол-мулкни тасарруф эта олмайди. Бунда мол-мулк ва пул суммалари жавобгарнинг ўзида туриши ҳам, бошқа шахсларда туриши ҳам мумкин – у барибир мазкур мол-мулкни тасарруф эта олмайди, чунки хатланган мол-мулк ҳада қилиниши, айирбошланиши, сотилиши, ижарага берилиши, гаров шартномаси бўйича топширилиши, бошқача йўл билан ўзга шахсларга топширилиши ёки йўқ қилиниши мумкин эмас. Агар гап уй-жой ҳақида бораётган бўлса, жавобгарнинг унга фуқароларни кўчириб киритиши тақиқланиши мумкин. Шунга қарамай, мол-мулкка эгаллик қилиш ва ундан фойдаланиш ҳуқуқи, агар бу мол-мулкнинг қиммати пасайишига ёки унинг йўқ бўлиб кетишига олиб келмаса, хатлаш билан чекланмаслиги мумкин.

Жавобгарга тегишли бўлган ва унинг ўзида ёки бошқа шахсда турган мол-мулк ёхуд пул суммасини хатлаш тарзидаги даъвони таъминлаш чораси фуқаролик суд ишларини юритиш жараёнида айниқса кўп учрайди ва унинг мақсади фуқаролик иши моҳияти бўйича кўриб чиқилгунга қадар жавобгарнинг мол-мулкни ўзга шахсга ўтказилиши ёки яширилишига йўл қўймаслиқдан иборат¹.

ЎзР ФКнинг 25-моддасида фуқаронинг “мол-мулкни” деганда, гап унинг ўз мажбуриятлари юзасидан ўзига қарашли бутун мол-мулк билан жавоб бериши ҳақида борганда, ашёлар ҳам, мулкий ҳуқуқлар ҳам тушунилади. Фуқаронинг “мол-мулкни” тушунчасининг мазмуни фақат ашёвий объектлар билан чекланмайди. Амалда ундирув объекти сифатида фуқароларнинг банк ҳисобварақларидаги маблағлар, яъни уларга қарашли бўлган мажбурият ҳуқуқлари амал қилувчи ҳолларга ҳам дуч келиш мумкин. “Пул суммаси” деганда, гап нақд пул билан ҳисоб-китоб қилиш ҳақида ёки фуқаронинг банк ҳисобварақларидаги пул маблағлари ҳақида бораётганига қараб, биринчи ҳолда – ашёлар, иккинчи ҳолда эса – мулкий ҳуқуқлар тушунилади.

“Хатлаш” сўзининг маъноси луғатларда мол-мулкни тасарруф этишни тақиқлаш деб тушунтирилади².

З.Т.Новичкова ўз диссертация ишида даъвони таъминлаш чораси тартибидан қўлланилган мол-мулкни хатлашни “мазкур мол-мулкни ҳар қандай тарзда тасарруф этиш имкониятининг олдини олиш” воситаси сифатида тавсифлайди ва ушбу чора қўлланилган ҳолда мол-мулкни сотиш ёки уни бошқача тарзда реализация қилишга йўл қўйилмаслигини таъкидлайди³. Шунга ўхшаш фикрни К.Скловский ҳам илгари суриб, унинг фикрича, мол-мулкни хатлашнинг моҳияти, умуман олганда, жавобгарга тегишли мол-мулкни тасарруф этишни тақиқлашдан иборатдир. Акс ҳолда мазкур чора мантиққа эга бўлмайди⁴.

¹ Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР // Под ред. М.К.Треушниковой. – М., 2000. – 524-б.

² Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. Н.Ю.Шведовой. – М., 1987. – 27-б.

³ Новичкова З.Т. Обеспечение иска в советском судопроизводстве: Дисс. ...канд. юрид. наук. – М., 1972. – 68-б.

⁴ Скловский К. Залог, арест имущества, иск как способы обеспечения прав кредитора // Российская юстиция. 1997. №2. – 15-б.

“Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонун 53-моддаси иккинчи қисмининг мазмунига кўра, қарздорнинг мол-мулкни хатлаш мол-мулкни рўйхатга олишдан, уни тасарруф қилиш ман этилганлигини эълон қилишдан, зарур ҳолларда эса, мол-мулкдан фойдаланиш ҳуқуқини чеклашдан, уни олиб қўйиш ёки сақлашга топширишдан иборатдир.

Бироқ, “хатлаш” тушунчасига З.Т.Новичкова ва К.Скловский берган таърифлардан кўриниб турганидек, бу ерда гап мол-мулкни рўйхатга олиш ҳақида бормайди. Рўйхатга олиш – бу ҳисоби юритилаётган ашёлар (мол-мулк, ҳужжатлар) рўйхатини тузишдир. Рўйхатга олиш ўз-ўзича қарздор ва учинчи шахслар учун ҳеч қандай юридик оқибатларга сабаб бўлмайди. Чунки, мол-мулкни хатлашни амалга оширишда рўйхатга олиш ёрдамчи роль ўйнайди ва қарздорнинг мол-мулкни хатлаш чораси қўрилган ҳолларнинг барчасида ҳам қўлланилавермайди. Чунки, жавобгарнинг у яшайдиган жойдаги мол-мулкни хатлаш деярли ҳар доим мазкур мол-мулкни рўйхатга олиш билан бирга амалга оширилади. Жавобгарнинг банкдаги ҳисобварақда турган пул маблағларини хатлашда эса уларни рўйхатга олиш мумкин эмас, чунки мол-мулкни хатлаш чораси қўлланилган пайтда пул маблағлари асл ҳолида (“натурада”) эмас, балки банк ҳисобварақдаги ёзув тарзида мавжуд бўлади.

Дебиторлик қарзини хатлашда эса бошқача, яъни дебиторлик қарзи мавжудлигини тасдиқловчи ҳужжатларни рўйхатга олишдан, зарур ҳолда эса – уларни олиб қўйиш, сақлаш учун топшириш ва қарздор унинг дебиторлик қарзи вужудга келишига асос бўлган ҳуқуқий муносабатлар ўзгариши ёки тугатилишига олиб келадиган ҳар қандай ҳаракатларни бажаришини, шунингдек тегишли талабларни учинчи шахсларга топширишини тақиқлашдан иборатдир.

Юқорида баён этилганларни ҳисобга олганда, табиий бир савол туғилади: жавобгарнинг мулк ҳуқуқини чеклаш (унга мажбурият юклаш) қайси ҳужжатга мувофиқ амалга оширилади:

- судьянинг даъвони таъминлаш чораларини кўриш тўғрисидаги ажримга мувофиқми;
- суд ижрочиси томонидан чиқарилган мол-мулкни хатлаш тўғрисидаги қарорга мувофиқми;
- суд ижрочиси томонидан тузилган мол-мулкни рўйхатга олиш ва хатлаш ҳужжатига мувофиқми?

Мол-мулкни хатлаш тарзида таъминлаш чорасини кўриш тўғрисида судья ажрим чиқаради ва бу ҳақда дарҳол мол-мулкни рўйхатга олувчи тегишли давлат органлари ва маҳаллий ўзини ўзи бошқариш органларини уларнинг манзилига ушбу ажрим нусхасини юбориш орқали хабардор қилади. Даъвони таъминлаш тўғрисидаги ажрим суднинг ҳал қилув қарорини ижро этиш учун белгиланган тартибда дарҳол ижро қилинади.

Жавобгарнинг мол-мулкни хатлаш чораси қўрилганини суд ижрочиси ижро иши қўзғатиш тўғрисидаги қарорда кўрсатиши ҳам, алоҳида қарор чиқариши ҳам мумкин. Суд ижрочиси, айтилик, суднинг бўлғуси ҳал қилув қарори ижросини таъминлаш чораси сифатида жавобгарнинг автомобилени хатлаш чорасини кўришга доир ижро варағини олгач, ижро иши қўзғатиш тўғрисида қарор ва жавобгарнинг автомобилени хатлаш тўғрисида қарор чиқаради ва давлат автомобиль назорати органига юборади. Бироқ, бу ерда шуни қайд этиб ўтиш

лозимки, суд ижрочиси қарор билан фақат давлат рўйхатига олиниши шарт бўлган мол-мулк (уй-жой, автомобиль, ер участкаси ва ҳ.к.)ни хатлаши мумкин. Давлат рўйхатига олиниши шарт бўлмаган мол-мулк (уй жиҳозлари, қимматбаҳо буюмлар, заргарлик буюмлари ва ҳ.к.)ни хатлаш эса, мол-мулкни рўйхатга олиш ва уни хатлаш ҳужжатини тузиш йўли билан амалга оширилади.

Қарор чиқарилганда суд ижрочиси томонидан амалга ошириладиган мол-мулкни хатлашни ўз навбатида мол-мулкни рўйхатга олиш ва хатлаш ҳужжати тузилганда амалга ошириладиган хатлашдан фарқ қилади.

Биринчидан, суд ижрочиси томонидан чиқарилган мол-мулкни хатлаш тўғрисидаги қарор энг аввало мол-мулкни ёки унга бўлган ҳуқуқларни рўйхатга олувчи давлат органлари ёки маҳаллий ўзини ўзи бошқариш органларига, шунингдек жавобгарнинг мол-мулки турган бошқа ташкилотлар (банклар, реестр сақловчилар ва ҳ.к.)га юборилади. Қарор нусхаси жавобгарга фақат танишиш учун юборилади, мол-мулкни рўйхатга олиш ва сўнгра уни хатлаш амалга оширилганда эса, тегишли далолатнома тузилади ва бевосита жавобгарга юборилади.

Иккинчидан, суд ижрочиси қарор чиқаради ва қарорни чиқариш пайтида ўз қўл остида бўлмаган мол-мулкни хатлайди. Мол-мулкни рўйхатга олиш ва хатлаш ҳужжати тузилганда эса фақат суд ижрочисининг қўл остида бўлган мол-мулкни хатлаш амалга оширилади. Масалан, суд ижрочиси суднинг автомобилни хатлаш тарзида таъминлаш чорасини кўриш тўғрисидаги ажримини ижро этар экан, транспорт воситасини хатлаш тўғрисида қарор чиқаради ва шу куннинг ўзидаёқ уни давлат автомобиль назорати органига жавобгар уни сотиш учун ҳисобдан чиқаришни амалга оширишни тақиқлаш учун юборади¹. Давлат автомобиль назорати органидагилар ҳисоб юритиш ҳужжатларига мазкур автотранспорт воситасини хатлаш амалга оширилгани ҳақидаги маълумотни киритиб қўядилар. Шундан сўнг суд ижрочиси автомобиль турган жой (гараж, автомобилларни қўйиш жойи) аниқланган ҳолда мол-мулкни рўйхатга олиш ва хатлаш ҳужжатини тузиши лозим. Бироқ, автотранспорт воситаси турган жой маълум бўлмаса, токи у турган жой аниқланмас экан, автомобилни рўйхатга олиш ҳужжатини тузиш мумкин эмас.

Шу ўринда жавобгарнинг кўчар мулки хатланганда, мазкур мулк кимда қолади, деган саволга ҳам алоҳида эътиборни қаратиш зарур. Бизнинг фикримизча, жавобгарга ўз мол-мулкни тасарруф этишни тақиқлаш билан кифояланмасдан, унинг мазкур мол-мулқдан фойдаланиш ҳуқуқини ҳам чеклаш ёки ҳатто уни олиб қўйиш мақсадга мувофиқ бўлар эди. Бу, айтайлик, транспорт воситасини хатлаш амалга оширилгандан сўнг жавобгар уни ижарага бериш имкониятига эга бўлмаслиги, шунингдек жавобгар йўл-транспорт ҳодисасига учраши натижасида хатланган мол-мулк бутунлай нобуд бўлишига йўл қўймаслик учун зарур.

“Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонун 55-моддасининг биринчи қисмига мувофиқ, рўйхатга олинган ва хатланган мол-мулк аксарият ҳолларда

¹ Могиланский Л.Г. Возмещение ущерба при столкновении автотранспорта. – М., 1988. – 100-б.

сақлаш учун қарздорга мол-мулкни хатлаш далолатномасига имзо қўйдирган ҳолда топширилади. Агар мол-мулкнинг хоссаларига кўра ундан фойдаланиш унинг йўқ бўлиб кетишига ёки қиммати пасайишига олиб келмаса, сақловчи ундан фойдаланиши мумкин.

Суд ижрочисининг фаоллиги тўғрисидаги масала ҳуқуқшунослик фанида кўп қарра кўтарилган. Айрим тадқиқотчилар фикрига кўра, суд ижрочисининг фаоллиги “ундирувчининг фаоллиги билан мувофиқ келиши лозим, зотан, ундирувчи ҳам ташаббускор бўлиши керак, суд ижрочиси эса ўз ишида унинг таклифларидан келиб чиқади”². Бироқ, ушбу ёндашув, бизнингча, тўғри эмас, чунки Қонун суд ижрочилари-приставларига ўзларининг асосий вазифасини бажариш – “Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонунда назарда тутилган суд ҳужжатлари ва бошқа органларнинг ҳужжатларини ижро этиш учун етарли бўлган ваколатларни берган. Бу, ўз навбатида, суд ижрочисига фаол бўлиш, ижро ҳужжатини тез ва тўлиқ ижро этиш учун зарур бўлган барча чораларни кўриш мажбуриятини юклайди.

Шундай қилиб, юқорида баён этилганлар ва ЎзР ФПК, “Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонун ва амалдаги қонун ҳужжатларининг бошқа нормалари таҳлили даъвои таъминлаш чораларини кўриш тўғрисидаги ажримни ижро этиш пайтида жавобгарнинг мол-мулкни хатлаш турли процессуал ҳужжатлар билан тайинланади ва расмийлаштирилади, деган хулосага келиш имконини беради. Бундай ҳужжатларга судьянинг даъвои таъминлаш чораларини кўриш тўғрисидаги ажрими, мол-мулкни хатлаш тўғрисидаги қарор, зарур ҳолларда эса, суд ижрочиси томонидан тузилган мол-мулкни рўйхатга олиш ва хатлаш далолатномаси киради. Бу ерда шуни қайд этиб ўтиш лозимки, даъвои таъминлаш чораларини кўриш тўғрисидаги ажримни суд ҳар доим, жавобгарнинг мол-мулки давлат органларида ёки маҳаллий ўзини ўзи бошқариш органларида рўйхатга олинган ёки рўйхатга олинмагандан қатъи назар чиқаради. Мол-мулкни хатлаш тўғрисидаги қарор эса суд ижрочиси томонидан фақат ижро ҳужжати унинг иш юритувига киритилган ҳолда чиқарилади ва кейинчалик, хатланиши лозим бўлган мол-мулкнинг хусусиятини ҳисобга олиб, суд ижрочиси мол-мулкни рўйхатга олиш ва хатлаш далолатномасини тузади.

Бинобарин, мол-мулкни хатлашда бажарилиши шарт бўлган ҳаракатларга фақат мол-мулкни тасарруф этишни тақиқлаш киради³.

Жавобгарга тегишли бўлган ва унда ёки бошқа шахсларда турган мол-мулкни хатлаш тўғрисидаги масалани ўрганиш жараёнида ижро иши юритишда иштирок этувчи шахслар институтининг баъзи бир муаммоларини эътиборсиз қолдириш мумкин эмас.

Ижро иши юритиш иштирокчилари институти муаммолари сўнги йилларда фуқаролик процессуал ҳуқуқи ва ижроия ҳуқуқи фанида кўп сонли процессуалчи-олимлар томонидан илмий мақолалар ва диссертация тадқиқотлари даражасида қизғин

² Исаенкова О.В., Шерстюк В.М., Ярков В.В. Концепция Исполнительного кодекса Российской Федерации (краткие тезисы) // Законодательство. 2002. №5. – 5-б.

³ Малешин Д.Я. Суд в процессе исполнения судебных постановлений: Дисс. ...канд. юрид. наук. – М., 2002. – 149-б.

муҳокама қилинмоқда¹. Шунга қарамай, ушбу диссертация тадқиқоти доирасида таҳлил қилинаётган масалалардан айримлари кўшимча ўрганишни талаб қилади.

“Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонуннинг 2-бобида ижро иши юритишда иштирок этувчи шахсларнинг қуйидаги давраси белгиланган: тарафлар (ундирувчи ва қарздор, 9-модда); тарафларнинг вакиллари (13-модда); таржимон (17-модда); ҳолислар (18-модда); мутахассислар (20-модда).

Қонун чиқарувчи “Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонуннинг 2-бобида суд ижрочисини нима учундир киритмаган. Ҳолбуки, у ижро иши юритишнинг асосий иштирокчиси ҳисобланади².

“Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонун қоидаларининг таҳлили қонун чиқарувчи унда “жавобгар” ва “қарздор” тушунчаларини таққослаганини кўрсатадики, бу жиддий эътирозлар уйғотади, чунки мазкур тушунчалар нисбатдош эмас. Жавобгар – суд томонидан даъвогарнинг бузилган ҳуқуқлари ва қонун билан кўриқланадиган манфаатлари юзасидан жавоб бериш учун жалб қилинган шахс (ЎзР ФПК 39-моддасининг учинчи қисми). “Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонун 9-моддасининг учинчи қисмига мувофиқ ижро ҳужжатида назарда тутилган муайян ҳаракатларни амалга ошириш ёки уларни амалга оширишдан ўзини тийиш мажбурияти кимнинг зиммасига юклатилган бўлса, ўша шахс қарздор ҳисобланади. Жавобгар фуқаролик суд ишларини юритишда тарафлардан бири сифатида иштирок этади, қарздор эса – ижро иши юритишда тарафлардан биридир³.

Шу маънода Е.В.Васьковскийнинг қуйидаги фикрига қўшилиш мумкин: “Одатда ундирувчи сифатида ишни ўз фойдасига ҳал қилган даъвогар, қарздор сифатида эса – жавобгар амал қилади. Бироқ, баъзан бунинг акси кузатилиши ҳам мумкин, масалан, жавобгар қарши даъвони ўз фойдасига ҳал қилган ёки унга суд харажатларини даъвогардан ундириб олиш ҳуқуқи берилган ҳолда”⁴. Шундай қилиб, жавобгарнинг кейинчалик қарздорга айланиш эҳтимоли доим ҳам

мавжуд бўлавермайди, чунки яқуни олдиндан аён бўлган бирин-бир фуқаролик ишининг ўзи йўқ. Судья даъвогарнинг аризасини қаноатлантиришни рад этиши ёки фуқаролик ишини кўриб чиқиш жараёнида даъвогарнинг ўзи даъводан воз кечиши мумкин.

Г.Кулакова ва Я.Орловская фикрига кўра, даъвони таъминлаш чоралари мол-мулкка бўлган мулкдорлик ҳуқуқини рўйхатга олувчи органга эмас, балки жавобгарга қаратилиши лозим. Сўнги зикр этилган органга суд даъвони таъминлаш тўғрисидаги ажримни реестрга мол-мулкни хатлаш ҳақида тегишли ёзувни киритиб қўйиш учун юборади. Мол-мулкни хатлаш амалга оширилганини реестрда қайд этиш, ўз навбатида, “белгиланган тақиқлар бажарилиши устидан давлат назорати чораси” ҳисобланади⁵. Номлари зикр этилган муаллифларнинг даъвони таъминлаш чоралари мол-мулкка бўлган мулкдорлик ҳуқуқини рўйхатга олувчи органга эмас, балки жавобгарга қаратилиши лозим, деган фикри, бизнингча, шак-шубҳасиз тўғри.

Айни пайтда, биз О.В.Исаенкова, В.М.Шерстюк ва В.В.Ярковнинг ижро иши юритиш тўғрисидаги қонун ҳужжатларида ижро иши юритиш жараёни субъектларининг барчасини уларнинг ҳуқуқий мақомига кўра бир неча гуруҳга ажратиш лозим, деган фикрига ҳам қўшилаемиз. Чунончи, муаллифлар ижро иши юритиш субъектларини қуйидаги гуруҳларга ажратишни таклиф қиладилар: а) судлар; б) мажбурий ижро этиш органлари; в) тарафлар ва уларнинг вакиллари⁶; г) ўз ваколатларига кўра ижро иши юритишга кўмаклашувчи органлар (банклар, ижро этувчи ҳокимият органлари, маҳаллий ўзини ўзи бошқариш органлари ва ҳ.к.); д) мутахассислар ва махсус билимларга эга бўлган экспертлар; е) ижро иши юритишга кўмаклашувчи шахслар (ҳолислар, таржимонлар ва ҳ.к.)⁷.

Суднинг бўлғуси ҳал қилув қарори ижросини амалда таъминлаш мақсадида жавобгарнинг мол-мулкни хатлаш тўғрисидаги масалани ҳал қилишда мазкур мол-мулк қаерда ва кимда тургани ҳақида аниқ ахборотга эга бўлиш муҳимдир. Агар хатланиши лозим бўлган мол-мулк жавобгарнинг қариндошлари, дўстлари ёки танишларида турган бўлса, мол-мулкни хатлаш тартиб-таомилларини бажариш қийинлашиши, санаб ўтилган шахслар мол-мулкни хатлаш ва олишга монелик қилишлари мумкин. Бу ерда учинчи шахс сифатида давлат муассасаси ёки ташкилот (масалан, банк, ломбард, рўйхатга олиш палатаси) амал қилган тақдирда эса, аксинча, суд ижрочисининг ҳаракатлари сезиларли даражада енгиллашади.

Жавобгарга қимматли қоғоз, акциядорлик жамиятидаги улуш, патент ва ҳоказолар тарзида қарашли бўлган мол-мулкни хатлаш тўғрисидаги масала фуқаролик процессуал ҳуқуқи назариясида ҳали-ҳануз қизғин баҳс-мунозараларга сабаб бўлиб келаётир.

Шундай қилиб, жавобгарнинг мол-мулкни хатлаш амалга оширилганда, мазкур мол-мулкни тасарруф

¹ Масалан, Викут М.А. Участники исполнительного производства // Система гражданской юрисдикции в канун XXI века: современное состояние и перспективы развития: Межвуз. сб. науч. тр. – Екатеринбург, 2000. – 506-б.; Валеев Д.Х. Процессуальное положение лиц, участвующих в исполнительном производстве: Дисс. ...канд. юрид. наук. – Казань, 1999; Гепп Ю.В. Участники исполнительного производства: Дисс. ...канд. юрид. наук. – Саратов, 2002; Исаенкова О.В. Проблемы исполнительного права в гражданской юрисдикции: Дисс. ...д-ра юрид. наук. – Саратов, 2003; Чекмарева А.В. Защита прав человека в исполнительном производстве: Дисс. ...канд. юрид. наук. – Саратов, 2003.

² Валеев Д.Х. Юридические факты как предпосылки реализации прав граждан и организаций в исполнительном производстве // Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса. №1. (2001 год) / Под ред. В.В.Яркова. – М., 2002. – 14–17-б.

³ Фуқаролик процессида тарафлар ҳақида қаранг: Мамасиддиқов М., Исмоилов О. Фуқаролик процесси унда тарафларнинг иштироки // Ҳуқуқ ва бурч. – Тошкент, 2010. – №6.

⁴ Хрестоматия по гражданскому процессу / Под ред. М.К.Треушников. – М., 1996. – 204-б.

⁵ Кулакова Г., Орловская Я. Исполнение гарантируется // Юрист. 2003. №21. –С. – 7.

⁶ Олимова К.К. Фуқаролик суд ишларини юритишда вакилнинг иштирок этиш муаммолари: Юрид. фан. номз. ... дисс. автореф. – Тошкент: ТДЮИ, 2011. – 30 б.

⁷ Исаенкова О.В., Шерстюк В.М., Ярков В.В. Концепция Исполнительного кодекса Российской Федерации (краткие тезисы) // Законодательство. 2002. №6. – 8-б.

этиш ҳуқуқига чекланади, ундан фойдаланиш ҳуқуқи эса, умумий қоидага мувофиқ, чекланмайди¹.

Келтирилган назарий ва амалий таҳлиллардан қуйидаги хулосаларни келтириш мумкин:

1. Жавобгарга тегишли бўлган ва унинг ўзид а ёки бошқа шахсда турган мол-мулк ёхуд пул суммасини хатлаш фуқаролик суд ишларини юритишда ҳам, хўжалик процессида ҳам айниқса кўп учрайдиган даъвони таъминлаш чораси ҳисобланади. Ушбу таъминлаш чорасининг моҳияти шу билан белгиланадики, суд жавобгарнинг мол-мулкни хатлайди ва натижада у шахсан ўзига тегишли бўлган мол-мулкни тасарруф эта олмайди. Бунда мол-мулк ва пул суммалари жавобгарнинг ўзид а туриши ҳам, бошқа шахсларда туриши ҳам мумкин – у барибир мазкур мол-мулкни тасарруф эта олмайди, чунки хатланган мол-мулк ҳада қилиниши, айирбошланиши, сотилиши, ижарага берилиши, гаров шартномаси бўйича топширилиши, бошқача йўл билан ўзга шахсларга топширилиши ёки йўқ қилиниши мумкин эмас.

2. Жавобгарнинг кўчар мулки хатланганда, мазкур мулк кимда қолади, деган саволга ҳам алоҳида эътиборни қаратиш зарур. Жавобгарга ўз мол-мулкни тасарруф этишни тақиқлаш билан кифояланмасдан, унинг мазкур мол-мулкдан фойдаланиш ҳуқуқини ҳам чеклаш ёки ҳатто уни олиб қўйиш мақсадга мувофиқ бўлар эди. Бу, айтайлик, транспорт воситасини хатлаш амалга оширилгандан сўнг жавобгар уни ижарага бериш имкониятига эга бўлмаслиги, шунингдек жавобгар йўл-транспорт ҳодисасига учраши натижасида хатланган мол-мулк бутунлай нобуд бўлишига йўл қўймаслик учун зарур.

3. Агар суднинг даъвони таъминлаш чораларини кўриш тўғрисидаги ажрими низо предметида доир муайян ҳаракатларни бажариш тақиқланган шахс томонидан ихтиёрий равишда ижро этилган бўлмаса, у ижро иши юритиш қоидаларига мувофиқ мажбурий тартибда ижро этилиши мумкин.

Мол-мулкни хатлашдан чиқариш тўғрисида даъво қўзғатилган тақдирда ҳам, қарздор ижро ҳужжати юзасидан даъво тартибда низолашаётган бўлса ҳам судья тегишли ижро иши юритишни тўхтатиши шарт, деган хулосага келинди. Ижро иши юритишни тўхтатар экан, судья манфаатдор шахснинг арз қилинган талабларини амалда таъминлайди. Айни шу сабабли, ЎзР ФПК 249-моддаси биринчи қисмининг 4-5-бандларида назарда тутилган даъвони таъминлаш чоралари амалда деярли қўлланилмайди, чунки улар судьянинг ҳаракатларини тақдорлайди. Бундай вазиятда ЎзР ФПК 249-моддаси биринчи қисмининг 4-5-бандларида назарда тутилган даъвони таъминлаш чораларига эҳтиёж йўқлиги аён бўлади. Шу туфайли ҳам, биз ЎзР. ФПК 249-моддасидан мазкур даъвони таъминлаш чоралари чиқариб ташланса, мақсадга мувофиқ бўлади.

¹ Суд ажримида чеклашлар аниқ кўрсатилмаган тақдирда, чеклашлар ҳажми суд ижрочиси-пристави томонидан суд ажримида асосан бериладиган ижро ҳужжатини ижро этиш пайтида аниқланади.

М. Ахмаджонов
Ўзбекистон Республикаси
Бош прокуратурасининг
Олий ўқув курслари тингловчиси

ХОРИЖИЙ МАМЛАКАТЛАР ҚОНУНЧИЛИГИ БЎЙИЧА ФИРИБГАРЛИК ЖИНОЯТЛАРИ УЧУН ЖАВОБГАРЛИК: ҚИЁСИЙ-ҲУҚУҚИЙ ТАҲЛИЛ

Мамлакатинг молия тизими бозор иқтисодиётининг ва халқаро макроиқтисодиётнинг муҳим бўғинидир. Кўпгина МДҲ мамлакатлари молиявий-ҳуқуқий институтларининг ўзига хос хусусиятлари шундаки, уларнинг самарали фаолият кўрсатиши учун мукамал жиноий-ҳуқуқий таъминотни талаб қилади. Минтақада жорий криминал вазиятни таҳлили бугунги жиноятчиликнинг тобора глбаллашуви ва байналмилаллашуви жараёнларининг авж олишини кўрсатмоқда. Булар ичида фирибгарлик алоҳида хусусият касб этувчи жиноятлар қаторига киради. Чунки у ҳам мамлакат ичкарисида, ҳам бир қанча мамлакатлар худудида намоён бўлиши билан характерланади.

Бутун дунёда жиноятчиликнинг тобора байналмилаллашув жараёнини иноботга олсак, алоҳида олинган ва фирибгарликка қарши курашишда муайян мувоффақиятларга эришган мамлакатлар қонунчилигини ўрганиш табиий зарурати вужудга келмоқда. Ушбу жараён мавжуд ижобий тажрибани ўрганиш, хатоликка йўл қўймаслик ва бу борада халқаро ҳамкорлик самарадорлигини ошириш имконини беради.

Ўз қонунчилиги ва ҳуқуқни қўллаш амалиёти самарадорлигини доимо такомиллаштирувчи Ўзбекистон учун бундай қиёсий таҳлиллар муҳим аҳамият касб этади. Чунки Ўзбекистон Республикаси иқтисодиёти тобора жаҳон макроиқтисодиётининг зарур бўғини сифатида намоён бўлиши ва ривожланган мамлакатларга хос бўлган муаммоларни самарали олдини олиш ва бартараф қилиш зарурати пайдо бўлмоқда. Ривожланган мамлакатлар қонунчилигини таҳлил қилиш айнан норматив-ҳуқуқий база ва ҳуқуқни қўллаш амалиётида мавжуд ижобий ва салбий жиҳатларини аниқлашга қаратилган. Шу билан биргаликда, ушбу тоифадаги таҳлиллар Ўзбекистон қонунчилигига фирибгарликнинг алоҳида кўринишларига самарали курашиш имконини берувчи янгилик – новеллалар киритиш имконини яратади.

Таъкидлаш жоизки, кўпгина хорижий мамлакатларнинг жиноий-ҳуқуқий тизимида фирибгарлик учун жиноий жавобгарликни белгиловчи махсус нормалар мавжудлигига гувоҳ бўламиз.

ГФР Жиноят кодексининг жиноий-ҳуқуқий таҳлили шуни кўрсатадики, барча фирибгарлик билан боғлиқ жиноятлар асосида алдов зарурий белги сифатида ўрнатилган. Айрим ҳолатларда алдов ва фирибгарлик синоним сифатида ишлатилади. Лекин мулкий зарар етказган ишончни суиътемом қилиш мустақил жиноят сифатида белгиланганлиги муҳимдир.

Жорий ГФР жиноят-ҳуқуқий қонунчилигининг таҳлили ўзгалар мулкни талон-тарож қилиш ва бошқача тарзда ўзгаларга мулкий зарар етказиш жиноятлари учун жавобгарлик масалалари ЖКнинг “Ўғирлик ва ўзгалар мулкни ўзлаштириш”, “Бочқинчилик ва товламачилик” ҳамда “Фирибгарлик ва ишончни суиътемом қилиш” деб номланган

бўлимларда белгиланганлигини кўришимиз мумкин. Фирибгарликнинг асосий таркиби ЖКнинг 263-моддасида белгиланган бўлиб, ушбу жиноят ўзига ёки учинчи шахсларга мулккий фойда келтириш мақсадида ўзгаларга алдаш ёки алдовни муқарар таъминлаш, сохта фактларни ҳақиқат сифатида тақдим этиш ёхуд уларни бузиб кўрсатиш ёки ҳақиқий фактларни беркитиш йўли билан мулккий зарар етказиш сифатида таърифланади.

Асосий фирибгарлик жинояти таркиби билан унинг бир қанча турлари: компьютер фирибгарлиги (263а-м.), фирибгарлик йўли билан субсидияларни қўлга келтириш (264-м.), сармоялашдаги фирибгарлик (264а-м.), суғурта суммасини ошириб олиш мақсадида алдаш (265-м.), алдов йўли билан фойда олиш (265а-м.), кредит олиш билан боғлиқ фирибгарлик (265б-м.) белгиланган. Таъкидлаш жоизки, юқорида кўриб чиқилган барча алоҳида турдаги фирибгарлик умумий фирибгарлик таркиби билан тўлиқ қамраб олинади.

ГФР ЖК ишонччи суиcътемомол қилиш ҳаракатини мустақил жиноят таркиби сифатида белгилаб беради (266-м.). Ушбу жиноят таркиби қонун билан, ҳокимий кўрсатма ёки битм бўйича ўзгалар мулкни бошқариш жараёнида ёхуд ушбу мулкни бошқаришда мавжуд мажбуриятларни қасддан бажармаслик йўли билан билдирилган ишонччи суиcътемомол қилиш сифатида мустаҳкамланган. Ушбу жиноят бўйича жавобгарлик манфаатлари ҳимоя қилиниши лозим бўлган шахсга мулккий зарар келтирилгандагина вужудга келади.

Лекин шуниси аҳамиятлики, Германия жиноят қонунчилиги ишонччи суиcътемомол қилиш билан бирга мулкни ноқонуний ўзлаштириш учун ҳам жавобгарликни белгилайди. ГФР ЖКнинг 246-моддасига мувофиқ эгалликка ёки сақлаш учун топширилган кўчар мулкни ноқонуний ўзлаштирган шахслар жинойий жавобгарликка тортилади. Шунингдек, ГФР ЖКнинг “Фирибгарлик ва ишонччи суиcътемомол қилиш” бўлимида маошларни беркитиш ёки растрата қилиш (266а-м.) ҳамда чек ва кредит карталарни суиcътемомол қилиш (266б-м.) жиноятлари белгиланган. Чек ва кредит карталарни суиcътемомол қилиш жинояти ишониб топширилган чек дафтарчаси ёки кредит картасини суиcътемомол қилиш йўли билан ўзгани ушбу қарзларни тўлашга мажбур қилиш билан характерланади.

Европа Иттифоқи давлатлари қонунчилигининг жинойий-ҳуқуқий таҳлили фирибгарлик учун жавобгарлик ва квалификация қилиш масалалари турлича ҳал қилинганлигини кўрсатади. Масалан, Голландия ЖКнинг XXV (“Алдов тўғрисида”ги) ва XXVI (“Кредиторлар ёки ваколатли шахсларга мулккий зарар тўғрисида”ги) бўлари таҳлил қилинганда, айнан фирибгарлик учун жавобгарлик масаласи белгиланмаган. Чунки фирибгарлик алдовнинг бир тури сифатида қабул қилинади. Алдовнинг ҳар қандай кўриниши учун 3 йилгача озодликдан маҳрум қилиш ва жарима санкциялари белгиланган. Ушбу ҳолат голланд қонунчилигида алдов ва фирибгарлик учун иқтисодий санкцияларнинг устунлигини намойиш қилади. Ушбу ҳолат ўзига хослиги билан ажралиб, алоҳида тадқиқ қилиш объекти сифатида диққатга сазовор.

Жорий ЖК давлат эҳтиёжлари учун товарлар етказиб бериш учун алдов (фирибгарлик) учун жинойий жавобгарликни белгилайди. ЖКнинг 332-моддасига мувофиқ ҳарбий флот ва армия эҳтиёжлари учун товарлар етказиб беришда ҳар

қандай алдовга (фирибгарликка) йўл қўйса ва булар уруш ҳолатида давлат ҳавфсизлигига путр етказиш таҳдиди бўлса 6 йилгача озодликдан маҳрум қилиш ёки 5 тоифадаги жарима билан жазоланиши белгиланган.

Бу борада Франция амалиёти ҳам диққатга сазовор. Франция Жиноят кодексининг 313-1-моддасига мувофиқ фирибгарлик сифатида жисмоний ёки юридик шахсларни ўйдирма исм, лавозим ёки муайян ҳолат ёхуд мавжуд лавозим ёки ҳолатини суиcътемомол қилиш ёки ўзига ёки учинчи шахсларга зарар етказган ҳолда пул, бошқа қимматликлар ва ҳар қандай мулкни, хизмат кўрсатиш ёки муайян мажбуриятни ўзида акс эттирувчи ёхуд ундан озод қилувчи ҳужжатни алдов йўли билан ўз фойдасига ўтказиш ҳаракатлари ҳисобланади.

Шу билан биргаликда, Франция жиноят қонунчилигида “фирибгарлик билан боғлиқ ҳаракатлар” билан қамраб олинган бир қанча жиноятлар таркиби мавжудлигини кўришимиз мумкин. Бундай жиноятлар таркибига: 1. Нодонлик ёки заифлик, балоғатга етмаганлик, шахсининг ожизлигини суиcътемомол қилиш йўли билан содир этиладиган фирибгарлик (унда ўзига ёки учинчи шахсларга катта мулккий зарар етказиш ҳаракат ёки ҳаракатсизлигини содир қилишга алдов йўли билан давъат қилиш зарурий белги ҳисобланади); 2. Давлат эҳтиёжлари учун ҳарид қилишда турли ҳил фирибгарлик ҳаракатлари билан (совға бериш, ваъда бериш, олдиндан тил бириктириш ва б.) тендерларда ғолиб бўлиш, юқори нафни белгилаш, паст нарҳларни белгилашга тўқинлик қилиш ёки рақибларни йўқотиш жинойий ҳаракатлари киради.

Фирибгарликдан ташқари франциялик қонуншунос ишонччи суиcътемомол қилишни мустақил жиноят сифатида белгилаб берганлигини гувоҳи бўламиз. Ушбу жиноятнинг асосий таркиби ЖКнинг 314-1-моддасида белгиланган бўлиб, унга мувофиқ қайтариб бериш шарти билан ёки аниқ йўналтирилган мақсадларда сарфланиши лозим бўлган ва ўзига ишониб топширилган пул маблағларини, қимматликлар ёки бошқа мулкни ўзлаштириш ишонччи суиcътемомол қилиш жинояти деб топилади.

Фирибгарликни малакалашда зарурий белгилари ҳам қонуний мустаҳқасланган. Ушбу жиноятни квалификация қилишда: 1. Давлат ҳокимий ваколатни амалга оширувчи мансабдор шахс ёки унинг функционал вазифаларни бажариш учун давлат апартининг топшириғини бажараётга шахс томонидан; 2. Ноқонуний равишда давлат ҳокимий ваколатни амалга оширувчи шахс ёки унинг функционал вазифаларни бажариш учун давлат апартининг топшириғини ноқонуний бажараётга шахс томонидан;

3. Аҳолига қимматли қоғозлар эмиссияси ёки маблағ йиғиш ёхуд ижтимоий ёрдам сўраб мурожаат қилаётган шахслар томонидан; 4. Вояга етмаганлиги, касаллиги, жисмоний нуқсонлар ёки руҳий дифектга эга бўлган шахсга мулккий зарар етказиш йўли билан содир этилиши; 5. Уюшган жинойий гуруҳ томонида содир қилиниши муҳим аҳамият касб этади.

Таъкидлаш жоизки, ушбу соҳада АҚШнинг қонунчилиги ва ҳуқуқни қўллаш амалиёти алоҳида диққатга сазовор. Чунки айнан шу мамлакат биринчилар қаторида фирибгарлик билан дуч келганлиги ва фирибгарликка қарши курашиш амалиётига эга бўлганлигини гувоҳи бўламиз.

Америка ҳуқуқи институти томонидан ишлаб чиқилган АҚШ Намунавий Жиноят кодекси барча шатлар учун намунавий норматив-ҳуқуқий ҳужжат сифатида шакллантирилган. Унда “Ўзгалар мулкни талон-тарож қилиш ва унга турдош жиноятлар”, “Ҳужжатларни сохталаштириш ва алдов усуллари” каби жиний жавобгарлик масалаларни белгилловчи бўлимлар мавжуд. Қизиғи шуки, Намунавий ЖКда белгиланган “талон-тарож қилиш” тушунчаси йиғма атама бўлиб, ўзгалар мулкни талон-тарож қилиш, мулкни растрата йўли билан талон-тарож қилиш, фирибгарлик, товламачилик, шантаж, ишониб топширилган мулкни ўзлаштириш, ўғирланган мулкка эга бўлмоқ ва бошқа жиноятлар таркибини ўзида мужассамлаштиради.

АҚШ Намунавий Жиноят кодексининг 223.3-моддаси ўзгалар мулкни алдов йўли билан талон-тарож қилиш белгиланган. Унда айбдор шахс ҳар қандай алдов йўли билан бошқа юридик ёки жимоний шахсларга тегишли бўлган мулкни ўзлаштириш ҳаракатлари учун жавобгарлик масалалари белгиланган. Юқорида кўрсатилган алдов куйидагича бўлиши мумкин:

1. Ўз ичига қонунга, қимматлиликка, ниятга нисбатан нотўғри тасаввур уйғотиш ёки муқарарлигини таъминлаш;

2. Ўзга шахс томонидан ҳақиқий маълумотга эга бўлишга тўсқинлик қилиш;

3. Ўзга шахсга зарар келтирувчи хато тасаввурни фарз ниятда ўзгартирмаслик;

4. Мулккий муносабат объекти ҳисобланган мулк гаров сифатида ёки учинчи шахслар манфаатида бўлиши ёҳуд ўзгача тарзда ҳуқуқий тўсиқлар мавжуд эканлиги ҳақида хабар бермаслик.

Фирибгарликнинг муайян белгилари ЖКнинг 223.7-моддасида ифодаланган “Хизматларни талон-тарож қилиш” жиноятларда ҳам кўриш мумкин. Унга кўра айбдор шахс томонида фақат пуллик асосда тақдим қилиниши мумкин бўлган хизматлардан алдов ва кўрқитиш, ҳужжатларни қалбакилаштириш ва б. йўллар билан фойдаланиши тушунилади.

Шуни гувоҳи бўламизки, АҚШ Намунавий ЖК моддаларида ишонччи суиътемом қилиш мустақил жиноят сифатида белгиланмаган. Ушбу жиноят таркибини қамраб олувчи ишониб топширилган мулкни лозим даражада тасарруф этмаслик (223.8-м.)¹ ва ишониб топширилган ёки давлат ёҳуд молиявий ташкилотга тегишли бўлган мулкни суиътемом қилиш (224.13-м.)² жиноятлар таркиби мавжудлигини кўришимиз мумкин.

“Ҳужжатларни сохталаштириш ва алдов усуллари” номли бўлимда куйидаги “алдов усуллар”ни алоҳида кўрсатиш мумкин: траст тўлови амалга оширилмаслигини била туриб чек ёки шунга ўхшаш ҳужжатни тақдим қилиш (224.5-м.), мулкни олиш мақсадида ўғирланган, қалбакилаштирилган, чақириб олинган ёки ҳақиқийлигини йўқотган кредит карточасидан фойдаланиш (224.6-м.), тижорат

фаолиятининг турли алдов усуллари (224.7-м.). Ушбу бўлимда кредиторларни алдаш йўли билан содир қилинган жиноятлар таркиби ҳам кўрсатилаган. Уларга: қарзни таъминлашда кредиторларни алдаш (224.10-м.), тўловга қобилиятсизликда алдов (224.11-м.) ва тўловга қобилиятсиз бўлган молия ташкилоти томонидан депозитларни қабул қилиш (224.12-м.) кабилар қиради.

АҚШ федерал қонунчилиги амалдорлар, мансабдор шахслар ва Конгресс вакилларининг юқоридаги жиноятлар учун жавобгарлик масаласи ҳам белгиланган. Ушбу нормалар барча тоифадаги мансабдор шахслар томонидан фирибгарлик ва коррупцион ҳаракатларни олди олишга қаратилган механизмлар ҳисобланади.

Мамлакат ҳуқуқни қўллаш амалиёти фирибгарлик жинояти давлат эҳтиёжлари учун ҳарид қилишга қаратилган узоқ муддатли контрактлар тузиш, тиббий, озиқ-овқат ва бошқа соҳадаги моддий ёрдамларда кўп учраб туради. Шунингдек, ишсизлик нафақалари ва хайрияга йўналтирилган маблағлар ҳам кўпгина ҳолатларда фирибгарларнинг объектига айланаётганлигини кузатишимиз мумкин.

ЖКнинг 395-бобида эса “нархларга таъсир кўрсатиш мақсадида ёлғон маълумотлар тарқатиш” учун жавобгарлик масалалари акс эттирган. Унга кўра мулкнинг ҳар қандай кўриниши учун белгиланган эркин бозор нархларга ёлғон маълумотларни нашр қилиш, тарқатиш ёки бошқа турдаги фирибгарлик ва алдов усуллари билан таъсир кўрсатиш ҳаракатлари жиний жавобгарликни вужудга келтиради. Ривожланган бозор иқтисодиёти шароитида бундай нормаларнинг аҳамияти юқори. Чунки бу тоифадаги фирибгарлик усуллари бевосита биржа савдоларига, аукционларга ва шунга ўхшаш бозор иқтисодиёти институтларига таъсир этиш воситасида фуқароларнинг ҳуқуқлари, давлат ва жамият манфаатларига жиддий зарар етказишни олдини олиш имконини беради.

Шарқ мамлакатлари тажрибасига ҳам назар ташласак. Жанубий Корея ЖКнинг “Фирибгарлик ва товламачилик билан боғлиқ жинотлар” деб номланган XXXIX боби фирибгарлик ва унинг айрим алоҳида турлари учун жиний жавобгарлик масалаларини белгилаб беради.

Жанубий Корея ЖКнинг 347-моддасида фирибгарлик жиноятининг умумий таърифи берилган бўлиб, унга кўра фирибгарлик усуллари билан ўзгача мулк ёки моддий манфаатга эга бўлиш мақсадида фирибгарлик ҳаракатларини содир этаётган шахс 10 йилгача каторга ишлари ёки жарима жазосига тортилиши мумкин. Айнан шу ҳаракатлар учинчи шахслар манфаатлари йўлида амалга оширилса ҳам жавобгарлик масаласи белгиланган.

Шу билан бирга, Жанубий Корея ЖК моддаларида компьютердан фойдаланган ҳолда фирибгарлик (347-2-м.), малакавий фирибгарлик (348-м.), имтиёзли маблағларни ноқонуний ишлатиш (348-2-м.) ва ғайриҳуқуқий даромад олиш (349-м.) каби фирибгарликнинг алоҳида таркиблари ҳам мустаҳкамланган.

Япония Жиноят кодекси 37-бўлимида эса фирибгарлик ва товламачилик жиноятлари учун жиний жавобгарликни белгилаб беради. Япония ЖКнинг 246-моддаси фирибгарлик жиноятларининг умумий таркиби белгиланган. Унга мувофиқ ўзи ёки учинчи шахслардан алдов йўли билан мулкни ёки

¹ Ушбу жиноят бўйича айбдор шахс аниқ мақсадларга йўналтирилган ва унга топширилган мулкни ўз бошимчаллик тасарруф қилиши ҳамда шу ҳаракатлари билан ўзгаларга мулккий зарар етказиши муҳим квалификация белги сифатида намоён бўлади.

² Ушбу жиноят таркиби бўйича муҳим малакаловчи белги сифатида ишониб топширилган мулкни бошқариш ҳуқуқига эга бўлган шахс (давлат хизматчиси, юридик шахс вакили, ташқи бошқаруви ва б.) мавжуд бўлишидир.

моддий нафни ўзлаштириш фирибгарлик деб топилади.

Япония жиноят қонунчилиги ишончни суиътемом қилиш мустақил жиноят таркиби сифатида белгиланган. ЖКнинг 247-моддасига биноан ишониб топширилган мулкни бошқариш ва тасаруф қилиш билан боғлиқ бўлган мажбуриятларни лозим даражада бажармаслиги ва шу билан ишониб топширган шахсга мулккий зарар еткзган тақдирда ишончни суиътемом қилиш жинояти сифатида баҳоланади.

ЖКнинг 248-моддада эса фирибгарликка тенгалштирилган жиноий хатти-ҳаракатлар учун жавобгарлик белгиланган. Унга кўра бошқа шахснинг балоғатга етмаганлиги ёки руҳий нуқсонларнинг мавжудлиги туфайли уларнинг малакасмзлмгидан фойдаланиб, мулкни ўзлаштирган ёки ўзига ёҳуд 3-шахсларга ғайриқонуний моддий наф келтирган шахс 10-йилгача мажбурий меҳнат қилиш шarti билан озодликдан маҳрум қилиш жазосига тортилади.

Хитой Жиноят кодексининг 5-праграфи молиявий фирибгарлик учун жавобгарликни белгилайди. ЖКнинг 192-моддасига мувофиқ фирибгарлик усуллар билан маблағларни ғайриқонуний ўзлаштириш фирибгарлик сифатида баҳоланади. Шунингдек, ЖКда алдов йўли билан кредитларга эга бўлиш (193-м.), молиявий векселлар билан фирибгарлик қилиш (194-м.), акредитивлар билан фирибгарлик қилиш (195-м.), кредит карталар билан фирибгарлик қилиш (196-м.), қимматли қоғозлардан фойланган ҳолда фирибгарлик фаолияти билан шуғулланиш (197-м.), суғурта соҳасида фирибгарлик фаолияти билан шуғулланиш (198-м.) каби жиноят таркиблари ҳам мавжуд. Барча турдаги молиявий фирибгарликни квалификация қилиш қилиш қуйидаги ўзига хос белгилар билан изоҳланади:

1. Қалбаки ҳужжатлар ва битимлардан фойдаланиш ҳолати;
2. Қалбаки гаров воситалардан фойдаланиш ҳолати;
3. Ўзгалар мулкни сарф қилиш ҳолати;
4. Бузилган ёки ҳақиқий эмас деб топилган ҳужжатларни ишлатиш ҳолатлари;
5. Бир гуруҳ шахслар томонидан содир этилиши;
6. Етказилган зарар миқдори ва х.к.

Хулоса тариқасида таъкидлаш жоизки, юқорида амалга оширилган қиёсий-ҳуқуқий таҳлил кўрсатишича, фирибгарлик ва ишончни суиътемом қилиш жиноятларининг юридик табиати кўпгина хорижий мамлакатларда ўхшашлиги билан изоҳланади.

Фирибгарлик учун жиноий жавобгарликни белгилловчи миллий қонунчилигимизнинг ўзига хос хусусияти сифатида шу тоифадаги жиноятларга қарши курашишнинг махсус нормалари мавжуд эмаслигини кўрсатишимиз мумкин. Шунинг учун ҳам, ушбу ҳолатлар фирибгарлик жиноятларини фош этииш, олдини олиш, тергов қилиш ва судларда кўриб чиқиш жараёнларида муайян қийинчиликлар келтириб чиқради.

Бундан келиб чиқиб, фирибгарлик жиноятларининг алоҳида турларини мустаҳкамлаш бўйича хориж амалиёти алоҳида қизиқиш уйғотади. Турли хил фирибгарлик турлари турлича ижтимоий хавфлилик даражасига эга. Шу тоифадаги жиноятлар учун жазолани индивидуаллаштириш ва содир қилинган қилмиш учун муносиб жазо белгилаш мақсадида уларни алоҳидалаш муҳимлиги ривожланган

мамлакатлар (АҚШ, ГФР, Франция, Япония, Хитой ва б.) мисолида кўришимиз мумкин.

Шунингдек, фирибгарликнинг алоҳида тоифаларни дифференциация-лаш бугунги кунда мамлакатимизда жадал суръатлар билан ривожланаётган юқори телекоммуникацион технологиялар, суғурта, банк-кредит, қимматли қоғозларга оид муносабатларни самарали ҳимоя қилиш ва ушбу соҳаларда фирибгарлик ва суиътемомликларга самарали қарши курашиш имконини яратади.

Х.Каримов
Бош прокуратуранинг
Олий ўқув курслари
катта ўқитувчиси

ҚИЙНОҚНИНГ КРИМИНОЛОГИК ЖИҲАТЛАРИ

Жамият ривожланишининг ҳозирги босқичида жиноятчилик ва унга қарши курашиш муаммоси энг долзарб муаммолардан бири ҳисобланади. Жамият билан бир пайтда вужудга келган жиноятчилик барча замонларда ҳам мавжуд бўлган. Шу тўғрисида ҳам у ижтимоий хусусият касб этади, жиноятчилик ва жамиятнинг ўзаро алоқаси, уларнинг бир-бирига таъсири айни шу омиллар билан белгиланади.

Техника тараққиёти, эволюция жараёнида ижтимоий муносабатларнинг мураккаблашуви, ривожланишнинг янада юксакроқ даражасига кўтарилиш шак-шубҳасиз ижобий хусусиятга эга бўлса-да, бу жараёнлар жиноятчиликнинг ривожланишига ҳам ўз таъсирини кўрсатмай қолмаган, боз устига унинг асослари ва ҳатто маълум даражада унинг сабаблари сифатида амал қилган. Бу гап бошқаларга нисбатан шафқатсизлик, шу жумладан қийноқлар қўллаш билан боғлиқ жиноятларга ҳам тегишлидир. Бу ерда масаланинг цивилизация ва техник жиҳатларини ажратиш мумкин. Биринчи жиҳат шу билан тавсифланадиги, инсон цивилизациясининг мавжудлиги ва ривожланиши ғносеологик контекстда юз берган, яъни билиш имкониятига, билим (сезгилар, тасаввурлар, тушунчалар)нинг объектив воқелик билан ўзаро нисбатига асосланган. Шу тўғрисида ҳам билимнинг ҳаққонийлиги шартлари ва мезонларини яратиш муҳим вазифалардан бирига айланган. Қийноққа солиш қадим замонлардан бошлаб айнан далиллар олиш усули сифатида қаралган. Фақат XX асрга келиб процессуал фаолиятда қийноқлар қўллашдан *расмий даражада* воз кечилди. Бироқ ўрта асрлар психологияси ва анъаналари ҳанузгача сақланиб қолган. Буни қийноқлар қўллаш фактларининг ўзиёқ тасдиқлайди.

Маълумки, ҳар қандай жиноятларнинг олдини олиш муаммосини ечиш биринчи навбатда жиноятчиликнинг ривожланишига кўмаклашувчи омилларни бартараф этиш ёки ҳеч бўлмаса уларнинг таъсирини пасайтиришга қаратилган превентив чора-тадбирлар ишлаб чиқишни, шундан кейингина мазкур омиллар таъсирининг оқибатларига қарши курашишни назарда тутати. Шу муносабат билан кўриб чиқилаётган муаммога татбиқан ҳуқуқни муҳофаза қилиш органларининг ходимларига доир ижтимоий сиёсатни ва кадрлар малакасини ошириш ишларига жиддий эътибор қаратиш лозим.

Ижтимоий сиёсатни такомиллаштириш энг аввало ҳуқуқни муҳофаза қилиш органларининг ижтимоий ҳимоясини кучайтиришни назарда тутати.

Жиноят процесси соҳасида содир этиладиган қийноқлар қўллаш билан боғлиқ жиноятлар одил судловни амалга оширишга монелик қилиш тарзида салбий оқибатларга сабаб бўлади. И.В.Дворянскоенинг таъкидлашича, оғир ва ўта оғир жиноятлар учун ишончли бўлмаган далиллар асосида ҳукм қилиш, шунингдек озодликдан маҳрум қилиш тартиқсида жазо тайинлаш фоизининг баландлиги исбот қилиш жараёнида процессуал қоидаларнинг бузилиши жамият учун ўта хавфли эканлигидан далолат беради. Айни пайтда кўрсатувлар беришга мажбурлаш билан боғлиқ қайд этилган жиноятлар фоизининг пастлиги улар кам содир этилишидан эмас, балки уларнинг ўта латентлигидан

далолат бериши мумкин. Бу суд ва дастлабки тергов органларидан кўрсатувлар беришдан бош тортиш, била туриб ёлғон кўрсатув бериш каби жиноятларнинг сабаблари ва мотивларини ўрганишга ўта масъулият ва синчковлик билан ёндашишни талаб қилади¹.

Қийноқлар қўллашнинг самарали профилактикаси энг аввало уларнинг сабаблари ва шароитларини нейтраллаштиришни назарда тутати. Шу муносабат билан мазкур омиллар алоҳида ўрганишни талаб этади.

Жиноятчиликнинг сабаблари деганда ижтимоий ҳаётнинг жиноятчилик вужудга келиши ва ривожланишига замин яратувчи, унинг мавжудлиги ва кенг тарқалишини қўллаб-қувватловчи ҳодисалари ва жараёнлари тушунилади.

Сабабият ҳодисалар – сабаб ва оқибат ўртасидаги объектив, умумий генетик (яратувчи, вужудга келтирувчи) алоқани ўзида ифодалайди.

Сабабият жараёни вақтда изчил ривожланади ва сабаб ҳар доим оқибатдан олдин келади. Ахборот ва психозинергияни ўзлаштириш учун имконият яратиш ижтимоий муносабатлар соҳасида сабабиятга хос бўлган хусусиятдир. Хулқ-атвор нормалари, қадриятлар тизими, жорий воқелик ҳақидаги маълумотларни одамлар турли ахборот манбалари ва каналлари орқали ўзлаштирадиган. Жамият, жамоалар ва шахс дунёқараши ва руҳияти шу тариқа шаклланади. “Сабаб-оқибат” боғланиши *шароитга*, яъни унинг муҳитини ҳосил қиладиган, унга йўлдош бўлган ва унинг муайян даражада ривожланишини таъминлайдиган ҳодисалар ва ҳолатлар йиғиндисига боғлиқ бўлади. Мазкур боғланиш зарурий шароитлар мажмуи лозим даражада бўлган ҳолда амалга ошади. Жиноятчиликнинг сабабият механизмида сабаб оқибатни пайдо қилади, шароит эса бунга имконият яратади. Бироқ гап ҳар доим уларнинг биргаликдаги ҳаракати ҳақида, ягона фаол тизим элементларининг зарурий алоқаси тўғрисида боради. Биргаликдаги ҳаракати оқибатлар – жиноятчилик ва жиноятга олиб келувчи сабаблар ва шароитларнинг комплекслари *криминоген омиллар* деб аталади.

Шафқатсизлик, агрессия ва агрессивлик қийноқ қўллайдиган шахсларнинг хулқ-атворини белгиловчи асосий омиллар ҳисобланади.

Ю.М.Антонян агрессивлик деганда шахснинг хусусиятлари (жиҳатлари)ни, агрессия деганда эса – куч ишлатиш, куч ишлатиш билан кўрқитиш ёки айрим шахс ёки шахслар гуруҳига нисбатан кучдан фойдаланишдан иборат бўлган тегишли хулқ-атворини тушунишни таклиф қилади².

Шунга ўхшаш фикрни Н.В.Борисенкова ҳам илгари суради. Унинг қайд этишича, “агрессия” атамаси асосан баъзи бир ҳаракатларни ифодалаш учун, “агрессивлик” атамаси эса – инсон шахсиятининг муайян хоссаларини тавсифлаш учун ишлатилади³.

Немис психологи Х.Хекхаузен агрессияга зарар етказиш мақсадида қасддан содир этиладиган ҳаракатлар сифатида қарайди. Баъзан агрессив ҳаракатлар бирор кимга қаршилик кўрсатиш, унинг зиёнига иш кўриш, бирор

¹ Қаранг: Дворянское И.В. Уголовно-правовая охрана процессуального порядка получения доказательств. – Ульяновск, 2001. – 73–76-с.

² Қаранг: Антонян Ю.М. Общий очерк о преступном насилии // Человек против человека. Преступное насилие / Под общ. ред. Ю.М. Антоняна, С.Ф. Миллюкова. – СПб., 1994. – 11-б.

³ Қаранг: Борисенкова Н.В. Уголовно-правовая оценка жестокости. – 16-с.

кимга адолатсизлик қилиш, уни таҳқирлаш нияти таъсирида, “Ўз-ўзидан” юз беради¹.

Шундай қилиб, ҳуқуқ ва психология масалаларига бағишланган адабиётларда агрессив хулқ-атвор энг аввало бошқа индивидларга зарар етказишга қаратилган ҳаракатлар сифатида ёки зарар етказиш билан кўрқитиш сифатида қаралади.

Шафқатсизлик тушунчасининг илмий мазмуни агрессивлик тушунчасининг мазмунидан фарқ қилади.

О.Ю.Михайлова фикрига кўра, шафқатсизлик зўрлик ишлатиш йўли билан жиноятлар содир этувчи шахснинг конкрет хусусияти ҳисобланади. Бу хусусият бошқаларни азоблашга қаратилган ғайриижтимоий хулқ-атворда намоён бўлади. Шафқатсизлик замирида инсон қадриятлари ва меъёрлари соҳасидаги нуқсонлар, аниқроқ айтганда бошқа одам қимматининг бузилиши ётади².

Шафқатсизлик каби, агрессивлик ҳам ижтимоий мавжудот сифатидаги шахснинг хусусияти ҳисобланади, чунки шахс жамиятда шаклланади. Агрессив шахс ўз мақсадларига куч ишлатиш йўли билан эришишни маъқул кўради, куч ишлатишга асосланган ҳаракатлар натижаси ўлароқ одамларга зиён етади. Бироқ “агрессивлик” тушунчаси мазмун жиҳатидан “шафқатсизлик” тушунчасидан кенгроқ. Бизнинг фикримизча, агрессивлик шахснинг бошқа одамларга зиён етказиш потенциал қобилиятида ифодаланадиган хусусияти сифатида, шафқатсизлик эса – шахснинг бошқа индивидларга уларни азоблаш йўли билан онгли равишда зарар етказишда ифодаланувчи хусусияти сифатида қаралади. Демак, ўзгаларга нисбатан шафқатсизлик билан муносабатда бўлаётган шахс меҳр-шафқат туйғусининг йўқлиги билан тавсифланади. Агрессивлик билан таққослаганда, шафқатсизлик ва ўта шафқатсизликнинг ижтимоий хавфлилиқ даражаси кучлироқ бўлади, ҳар доим бошқаларни азобловчи қилмишларни онгли равишда содир этиш йўли билан амалга оширилади. Агрессивлик эса фақат хулқ-атворда, гап-сўзларда ёки ҳатто қонуний ҳаракатлар мотивациясида (масалан, бизнесни агрессивлик, қатъият ва шижоаткорлик билан олиб боришда) ифодаланиши мумкин. Айни пайтда шафқатсизлик агрессивлик билан узвий боғлиқ бўлади, унинг таъсирида вужудга келади, уни амалда гавдалантириш шакллари билан бири ҳисобланади.

Айни пайтда ижтимоий омилларни ҳам эътибордан четда қолдирмаслик керак. Бундан ташқари, маънавий онгнинг структуравий тузилишини инсон ҳаётининг ижтимоий-тарихий шароитларидан ажратиб ўрганиш мумкин эмас³.

Шахсда шафқатсиз ва агрессив хулқ-атворнинг шаклланиши, албатта, унинг ижтимоийлашуви жараёнида юз беради. Бу жараёнга ҳам турли ижтимоий ҳодисалар, шахснинг психофизик хусусиятлари таъсир кўрсатади.

Таъкидлаш лозимки шафқатсизлик ва зўравонлик каби хулқ атворга ижтимоий омиллар ҳам сабаб бўлиши мумкин.

Шунингдек, зўравонлик, шафқатсизлик ва агрессивликни кинофильмларда, телевидение орқали,

адабиётларда тарғиб қилиниши одамлар хулқ-атворига, энг аввало вояга етмаганларга ўта салбий таъсир кўрсатади, натижада мазкур таъсирнинг оқибатлари шафқатсизлик билан содир этиладиган жиноятларда намоён бўлади.

Агрессивлик ва шафқатсизлик инсон шахсиятининг хусусиятлари сифатида асосан илк ижтимоийлашув жараёнида (болалик ва ўсмирлик даврида) шаклланади. Беқарор оила шахснинг нормал шаклланишини таъминлай олмайди. Болалар билан шафқатсиз муомалада бўлиш, эр-хотин ўртасидаги жанжаллар – буларнинг барчаси болаларнинг ўз тенгдошларига нисбатан агрессив хулқ-атворини рағбатлантиради.

Мазкур бўшлиқни энг яқин муҳитнинг салбий таъсири тўлдирди. Сохта ўртоқчилик ҳисси, ўз даврасидаги обрўлироқ тенгдошларга қарамлик вояга етмаган шахснинг агрессив, шафқатсиз ҳаракатларига туртки беради. Яъни шундай хулқ атворга эга шахсларда жиноят жумладан қийноқ ҳаракатини содир этишга мойиллик кучли бўлади.

Қийноқлар муаммосига татбиқан ҳуқуқни муҳофаза қилиш органлари ходимларининг агрессияси ва шафқатсизлиги масаласига алоҳида тўхталиб ўтиш лозим. Бу хусусиятлар генезиси, бир томондан, оғир ва ўта қизғин иш шароитлари, жиноятчиликнинг шафқатсизлигига жавоб реакция билан, бошқа томондан эса – улар жиноятчилар оламининг принциплари ва меъёрларини ўзлаштиришлари (психологлар таъбири билан айтганда “профессионал деформация”) билан белгиланади. Илмий адабиётларда ҳуқуқни муҳофаза қилиш органларининг ходимлари томонидан процессуал қоидаларнинг бузилиши ҳуқуқий ондаги нуқсонлар билан ҳам боғланади. Масалан, процессуал қоидалар бузилишининг асосий сабаблари қаторида Н.Заикин сўнги йилларда тижорат асосида ташкил этилаётган олий ўқув юртларида юристларни тайёрлаш даражасининг пастлигини қайд этади⁴.

Инсон ҳуқуқларига дахл этувчи процессуал қоидалар бузилишининг сабаблари орасида ҳуқуқни муҳофаза қилиш органлари ходимларининг касбий ва маънавий даражасининг пасайиши ҳам кўрсатиб ўтилади⁵.

Демак, бундай ҳолатда шахс ҳуқуқларини бузулишида ходимларда касбий билим ҳамда маънавий даражанинг етарли эмаслиги ҳам сабаб бўлишини айтиш мумкин.

Қийноқлар қўлланишини белгиловчи сабаблар ва шароитлар таҳлилига яқун ясар эканмиз, шуни таъкидлаб ўтишни истар эдикки, инсон ҳуқуқларига ҳурмат аънавалари тарихан шаклланмаган, давлат манфаатлари ҳар доим шахсий манфаатларда устун қўйилмаган жамиятда ўз-ўзидан инсон ҳуқуқлари ва эркинликларини бузувчи зўравонлик, шу жумладан қийноқлар қўллаш даражаси ҳам юқори бўлади.

Юқоридаги омилларни бартараф этиш қийноқлар қўллаш билан боғлиқ жиноятларнинг олдини олишга қаратилган самарали чора-тадбирларни ишлаб чиқиш ва амалга оширишда муҳим ҳисобланади.

¹ Қаранг: Хекхаузен Х. Мотивации и деятельность. – М., 1988. Т. 1. – 365–367-с.

² Қаранг: Михайлова О.Ю. Изучение психологических мотивов преступлений, сопряженных с особой жестокостью // Юридическая психология. Материалы симпозиума на 6-м Всесоюзном съезде общества психологов. – М., 1983. – 53-б.

³ Қаранг: Катанов Г.Б. Становление и развитие философско-методологических взглядов в криминологии агрессивного-насильственного поведения // История органов внутренних дел России. Вып. 6. – М., 2002. – 88-б.

⁴ Қаранг: Заикин Н. Общероссийский правовой конгресс // Законность. 1996. № 5. – 20–22-б.

⁵ Қаранг: Ветрова Г.П. Закон и нравственность в уголовном судопроизводстве // Вестник Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 1996. № 1. – 51–58-б.

Ж. Ибрагимов
ТДЮИ тадқиқотчиси

ТЕРГОВ ҲИБСХОНАЛАРИДА САҚЛАНАЁТГАН ВОЯГА ЕТМАГАН АЙБЛАНУВЧИЛАРНИНГ МОСЛАШУВИ КРИМИНОЛОГИК ТАДҚИҚОТ ПРЕДМЕТИ СИФАТИДА

Жиноят-ижроия тизими муассасаларида ўсмирлар жиноятчилиги даражасини паситириш вазифаси жиноятларнинг олдини олишга таъсир кўрсатиши лозим бўлган шакллар, усуллар ва воситаларни ўрганишга нисбатан комплекс ёндашишни тақазо этади. Бу муаммони ечишга қаратилган чора-тадбирлар тизимида тергов ҳибсхоналарида сақланаётган вояга етмаган айбланувчиларнинг мослашуви муҳим ўрин тутди. Мослашув муаммосининг назарий негизини ташкил этувчи умумий қоидалар кўпгина асарларда таклиф қилинган¹. Бироқ мазкур тушунча мазмунининг талқинига нисбатан ягона ёндашув мавжуд эмас. Шунингдек, тергов ҳибсхоналаридаги ҳаёт фаолияти шароитларига ўсмирлар мослашуви тузилмасига бағишланган комплекс тадқиқотлар ҳам ҳозирча ўтказилгани йўқ. Вахोलанки, мослашув хоссалари ва шарт-шароитларини ўрганмай туриб уни амалга оширишнинг илмий асосланган ва таъсирчан механизмини яратиш мумкин эмас.

Эҳтиёт чораси сифатида қамоққа олиш нафақат фуқаронинг ҳуқуқий ҳолатини ўзгартиришни назарда тутди, балки унинг турмуш шароити ҳам сезиларли даражада ўзгаришига сабаб бўлади. Мазкур эҳтиёт чораси биринчи марта қўлланилган ўсмирларнинг деярли барчасида тергов ҳибсхонаси шок ҳолатини юзага келтиради. Бу ерда қандай яшайман, атрофимдаги муҳит қандай бўлади, бу ерда кимнинг ёрдами ва мададига умид қилишим мумкин каби саволлар уларнинг барчасида тугилади. Уларнинг аксарияти берган гувоҳликларга қараганда, тергов ҳибсхонасидаги ҳаётнинг дастлабки уч -олти ойи энг ёрқин ва энг оғир давр ҳисобланади, кейинчалик ўсмирлар қамоқ шароитига аста -секин кўникади ва энг дахшатлиси, “улар “турма” ҳаётида қандайдир ижобий жиҳатларни топиб, “турма”ни “ўз уйи”дек ҳис эта бошлайди”².

Шуни алоҳида таъкидлаб ўтиш лозимки, диссертация тадқиқотимизнинг предметларидан бирини тергов ҳибсхонасида сақланаётган вояга етмаган айбланувчининг шахси ташкил этади.

Шу боис бизнинг тадқиқотимиз жиноят содир этишда айбланиб қамоққа сақланаётган вояга етмаган шахслар тоифаси (жиноят-процессуал маънодаги) вояга етмаган айбланувчилардан ташқари вояга етмаган судланувчиларни ҳам, айблов ҳукми қонуний кучга кирмаган вояга етмаган маҳкумларни ҳам ўз ичига олади.

Бу ерда яна ўрганилаётган шахслар доираси нима учун торайтирилган ва унга жиноят содир этишда гумон қилиниб қамоққа олинган ўсмир шахси киритилмаган,

¹ Масалан, қаранг: Трубников В.М. Социальная адаптация освобожденных от наказания. - Харьков, 1990; Щербаков Г.В. Мотивационная сфера осужденных молодежного возраста и ее влияние на адаптацию в исправительном учреждении: Дис. ...канд. психол. наук. - Рязань, 2002; Адаптация осужденных к среде ИТУ: Учебное пособие / Под ред. В.И.Селиванова. - Рязань, 1981.

² Олешкевич В., Александров Ю. Несовершеннолетние: тюрьма и воля // Актуальные проблемы исполнения уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних. - М., 2000. - 124-125-б.

деган савол туғилади. Бу ҳолат шу билан белгиладаники, гумон қилинувчи жиноят процессида кўп иштирок этмайдиган шахс, тергов ҳибсхоналарида сақланувчилар орасида уларнинг улуши унча кўп эмас, чунки ЎзР ЖПКнинг 100-моддасига мувофиқ терговчи (суриштирувчи) гумон қилинувчига у ушланган кундан (агар у ушланган бўлса) ёки унга нисбатан эҳтиёт чораси қўлланилган кундан бошлаб ўн кун ичида айб эълон қилиши лозим бўлиб, бунинг натижасида гумон қилинувчи айбланувчига айланади; акс ҳолда эҳтиёт чораси бекор қилиниб, шахс қамоқдан озод қилиниши лозим. Шуни ҳисобга олиб, ўрганилаётган мавзу доирасида вояга етмаган гумон қилинувчи шахсини алоҳида тадқиқ этиш мақсадга мувофиқ эмас деб ҳисоблаймиз.

Ҳаётнинг барча жабҳаларида туб ўзгаришлар юз бериши, шахснинг жамиятдан ажратилиши муқаррар тарзда умумий ва ҳуқуқий маданият, интизомлилик, феъл-атворнинг қатъийлиги каби шахсий белгилар ролининг кучайишига сабаб бўлади. Ўсмир кўп сонли ички (субъектив) ва ўзига боғлиқ бўлмаган ташқи (объектив) тўсиқларни енгишга тўғри келади. Улар тергов ҳибсхоналарида сақланаётган вояга етмаганларнинг мослашуви муаммосини ташкил этади³. Буларнинг барчаси қамоққа олинган ўсмирларнинг мослашув жараёнини илмий асослаш масаласини кўндаланг қилиб қўяди.

Ҳар қандай одамни жамиятдан мажбурий ажратиш у ўзининг ижтимоий муҳитдаги ўрнини белгиловчи ижтимоий роллар ва функцияларни бажаришдан четлашишига сабаб бўлади. Вояга етмаганларни жамиятдан ажратиш мазкур шахслар учун муҳим ва мураккаб ижтимоийлашув даврида (14-18 ёш) юз беради. Бу ёшда шахснинг фаол ривожланиши доимий изланиш(касб-кор, қадриятлар тизими, турмуш ўртоғи ва ҳоказоларни танлаш)ни амалга ошириш билан тавсифланади⁴. Бу даврда ўсмирда идеаллар, қизиқишлар, интилишлар шаклланади, М.М.Бабаев ўз асарларида жуда тўғри таъкидлаганидек, шахсда “дунёқараш, ижтимоий борлиқ, ҳаёт ва фаолиятнинг асосий масалаларига нисбатан ёндашувлар тизими”⁵ айниқса муҳимдир, у шахснинг хулқ-атворида бевосита акс этади.

Қамоққа олиш шахснинг табиий ижтимоийлашув жараёнини тўхтатади, чунки бундай шароитда ўсмирнинг ижтимоий тажрибани ўзлаштириш ва рўёбга чиқариш имкониятлари чекланади. Вояга етмаганларга нисбатан амалда зиддиятли вазият юзага келади: ўсмир ғайриқонуний қилмиш содир этишининг сабабларидан бири унинг ижтимоий лаёқатсизлиги, ижтимоийлашув жараёнининг тугалланмаганлиги ҳисобланади, айти вақтда унга нисбатан қўлланилган жамиятдан ажратиш чораси шахснинг ижтимоийлашув жараёнини тўхтатади ва ижтимоий норасоликни оширади, шу сабабли тергов ҳибсхонаси ва тарбия колониясида ўтказилган вақт беҳуда совурилмаслиги муҳимдир⁶. Бироқ вояга етмаган айбланувчилар ва маҳкумларнинг қайта ижтимоийлашуви борасидаги ишларни фақат улар

³ Қаранг: Трубников В.М. Социальная адаптация освобожденных от наказания. - Харьков, 1990. -29-б.

⁴ Қаранг: Кон И.С. Социология личности. - М., 1967. - 166-б.

⁵ Бабаев М.М. Социально-психологические компоненты детерминации преступного поведения молодежи // Российский криминологический взгляд. - Ставрополь, 2005. №1 (6). - 70-б.

⁶ Тищенко Е.Я. Попечительский совет и реабилитация осужденных: Учебное пособие. - Екатеринбург, 2000. - 63-64-б.

жамиятдан ажратиш шароитига мослашган ҳолдагина муваффақиятли амалга ошириш мумкин.

Мослашув даври (жиноят-ижроия муассасасидаги муҳитга янги келган шахснинг қўшилиши) индивидда шаклланган мойилликнинг унга муассаса муҳити қўйган талабларга мувофиқлиги нуктаи назардан энг қизғин давр, деган фикрга аксарият муаллифлар қўшилади¹. Бизнинг фикримизча, вояга етмаган шахс онги у ёки бу томонга ўзгариши айна шу даврда юз беради. А.И.Мокрецов ва И.В.Шмаров жуда тўғри таъкидлаганидек, шу даврда шахс фаолиятида кечаётган муносабатлар тизимига (маъмурият ўтказаетган тадбирларга, меҳнатга, режимга, ўқишга, бошқа айбланувчилар сафига) унинг қўшилиш даражаси мослашув натижаси ҳисобланади².

Давлат вояга етмаган айбланувчига эҳтиёт чораси сифатида қамоққа олишни қўллаш орқали ҳуқуқни муҳофаза қилиш органлари сиймосида ўсмирни юридик жиҳатдан мазкур жиноят-процессуал чорасидан келиб чиқмайдиган азоб-укубатларга дучор этади.

Ёпиқ хонада сақланиш - ички безовталик, атрофдагиларга ишончсизликнинг асосий сабабларидан бири. Бунинг натижасида ўсмирлар одамови бўлиб қолади, шахснинг шаклланган хусусиятлари салбий йўналишда аста-секин ривожланади, руҳий ожизлик ҳисси кучаяди, шу тариқа вояга етмаганлар ўртасида жанжаллар учун замин яратилади.

Ўсмирлар эркин ҳаракатланиш имкониятидан маҳрум бўлиш ва яшаш муҳитининг чекланишини оғир қабул қилиши уларнинг жисмоний фаоллиги сезиларли даражада сусайиши билан ҳам белгиланади. Натижада уларнинг "ишлатилмаган" куч-ғайрати кўпинча ўз камерадошларига зўрлик ишлатиш, уларни хўрлаш ва таҳқирлаш тарзида намоён бўлади.

Бошқа маиший-яшаш шароитларига келсак, тергов ҳибсхоналарида улар жуда примитив ва ҳаддан ташқари чекланган. Бу овқатланиш, даволаш, дам олиш ва шу кабиларга тегишли.

Ҳаёт фаолияти шароитларидаги нуқорида қайд этиб ўтилган ўзгаришлар ўсмирга таъсир кўрсатмай қолмайди. Янги жойда у моддий яшаш шароитларига мослашиш мақсадида ўзининг бор куч-ғайрати ва шахсий хусусиятларини ишга солишига тўғри келади. Айрим ўсмирлар зўрлик ишлатиш йўли билан камерадошларини ўзига бўйсундириб, ўзи учун қўлай шарт-шароит яратишга ҳаракат қилади, айрим ўсмирлар эса, ўз навбатида, уларнинг ҳар қандай талабларини бажаришга тайёр бўлади. Бу ҳолда режимнинг сурункали бузилиши кўпинча ижтимоий хавфли қилмишлар содир этилишига сабаб бўлади ва ўсмирлар зўрлик ишлатиш йўли билан кўп муаммоларни ҳал қилиш мумкинлигига яна бир қарра ишонч ҳосил қиладилар. Шундай ишонч билан улар кейинчалик жазони ўташ учун тарбия колониясига ўтказиладилар ёки тергов ҳибсхонасидан озод қилинадилар.

Келтирилган фактлар вояга етмаганларга мослашишда ёрдам кўрсатиши лозим, ҳуқуққа хилоф ҳолатлар юз бермаслиги учун мазкур жараён тизимга

солиниши ва муассаса маъмуриятининг доимий назорати остида кечмиш даркор, деган фикрни яна бир қарра тасдиқлайди.

Тергов ҳибсхоналарида сақланаётган вояга етмаган айбланувчиларнинг мослашуви вазифаларини ечишда уларнинг сифат таркибида юз бераётган ўзгаришларни ҳисобга олиш лозим. Сўнги йилларда эҳтиёт чораси сифатида қамоққа олишни қўллаш тартибини ўзгартирувчи бир қанча норматив ҳуқуқий ҳужжатлар қабул қилинди, Ўзбекистон Республикасининг амалдаги Жиноят ва Жиноят-процессуал кодексларида ўзгартириш ва қўшимчалар киритилди. Бунинг натижасида тергов ҳибсхоналарида сақланаётган вояга етмаганлар сони 2004 йилда 2000 йилдагига нисбатан 2,5 баравар камайди³.

Айни вақтда статистика қамоқда сақланаётган ўсмирларнинг криминоген таркиби ёмонлашганидан далолат беради. Оғир ва ўта оғир жиноятлар, пугнингдек шахсга қарши содир этилган жиноятлар учун жинойий жавобгарликка тортилган шахслар сони кўпайди. Бундан ташқари, тергов ҳибсхоналарида махсус иш олиб бориш ва даволашни талаб қилувчи шахслар (руҳий ҳолати бузилган, сил касаллигига чалинган, ОИВни юқтирган, шунингдек муайян яшаш жойи, маълумот ва меҳнат кўникмаларига эга бўлмаган) сони ҳам кўпайиб бораётир. Санаб ўтилган фактлар вояга етмаганларнинг мослашуви дастурига мунтазам равишда тегишли тузатишлар киритиш лозимлигини кўрсатади.

Қамоқ шароитида сақланаётган ўсмирларга жиноят-ижроия тизими муассасаларида мавжуд жинойий маданият элементлари катталарга қараганда кучлироқ таъсир кўрсатади. Ваҳоланки, қамоқхона маданияти (жинойий маданият) ўз қонунларига биноан яшовчи жиноятчилар дунёси мавжудлиги ва фаолиятининг маънавий ва моддий негизини ташкил этади. Жинойий маданият қадриятлари амалда шахс ва гуруҳ ҳулқ-атворини рағбатлантирувчи омил ҳисобланади⁴. Биз таниқли криминолог ва жиноят-ижроия ҳуқуқи соҳасидаги олимлар (Н.А. Стручков, Г.Ф. Хоҳряков, И.В. Шмаров, К.А. Сич)нинг жинойий маданият жиноят-ижроия тизими муассасалари самарали фаолият олиб боришига тўсқинлик қилувчи омиллардан биридир, чунки у асосан мазкур муассасаларнинг мақсадларига қарши қаратилган, деган фикрига қўшилишимиз. Норасмий меъёрлар тергов ҳибсхонаси, тарбия колонияси, жазони ижро этиш колонияси имкониятларини сезиларли даражада чекловчи омил ҳисобланади, чунки бу ҳодиса негизини ташкил этувчи одатлар ва анъаналар ҳуқуқ нормаларининг акси сифатида амал қилади⁵.

Жиноят-ижроия тизими муассасаларида амалда мавжуд жинойий маданият, жамиятдан ажратилган шахслар ҳулқ-атворини тартибга солувчи ички дастаклар вазифасини бажарувчи уз маънавий ва ахлоқий қадриятларини белгилайди. Жиноятчининг норасмий "шаън кодекси" мазкур тоифага мансуб шахсларнинг атрофдагиларга ва ўзига нисбатан муносабатини шакллантириш имконини беради, улар ўз индивидуаллигини, бошқаларга ўхшамаслигини англай

¹ Перегудов А.Г. Социально-психологическая адаптация // Исправительно-трудовые учреждения. - М., 1982. №19. - 45-6.; Щербаков Г.В. Мотивационная сфера осужденных молодежного возраста и ее влияние на адаптацию в исправительном учреждении: Дис. ...канд. психол. наук. - Рязань, 2002. - 46-6.

² Қаранг: Шмаров И.В., Мокрецов А.И. Микросреда осужденных в ИТУ. - М., 1979.

³ Жазони ижро этиш муассасалари фаолияти тўғрисида маълумот

⁴ Ушатиков А.И., Казак Б.Б. Пенитенциарная психология (психология тюремной среды): Учебное пособие. - Рязань, 1998. - 27-6.

⁵ Пенитенциарная криминология: Учебник / Под общ. ред. Ю.И.Калинина. Науч. ред. .М.Антонян, А.Я.Гришко. - Рязань, 2004. - 167-6.

бошлайдилар. Ўзи ва атроф муҳит ҳақидаги бундай тасаввур нафақат сиртда (хулқ-атворда) намоён бўлади, балки инсоннинг ички мазмунига (унинг онгига) ҳам таъсир кўрсатади ва жинсий дунёқарашнинг шаклланишига кўмаклашади¹.

Бундан, жиноятчилар қадриятларини ўзлаштириш жараёни қамоққа олинган вояга етмаган айбланувчиларда айниқса тез юз беради, чунки улар ижтимоийлашув жараёни ниҳоясига етмаганлиги туфайли умум эътироф этилган ахлоқий ва ҳуқуқий қоидаларни лозим даражада идрок эта олмайдилар ва бир андозадаги қонунга бўйсунувчи “оломон”дан ажралиб туришга ҳаракат қиладилар, деган фикр ўз ўзидан келиб чиқади. Бироқ жинсий маданият қадриятлари ва қоидалари вояга етмаганлар томонидан ўзлаштирилиши фақат шахснинг янада тубанлашувига ва хусусан тақорий жиноят содир этилишига сабаб бўлади. “Одатлар ва анъаналар”ни бузганлик учун норасмий жазо сифатида одам ўлдириш, баданга шикаст етказиш, зўрлик ишлатиб жинсий хусусиятга эга ҳаракатларни содир этиш амал қилади.

Бироқ бу ерда шуни унутмаслик керакки, жиноят-ижроия тизими муассасаларида жиноятлар содир этилишининг бош омили ҳисобланувчи қамоқхона маданиятининг ўсмирлар томонидан ўзлаштирилиши айнан тергов ҳибсхонасида юз беради ва ўсмирни муассасага қабул қилиш нотўғри ташкил этилганлиги, у билан тарбия ишлари лозим даражада олиб борилмаганлиги, унинг бўш вақти банд этилмаганлигининг оқибати ҳисобланади.

Бизнинг назаримизда, бу ерда вояга етмаган айбланувчилар ҳаётининг яна бир жиҳати — *бир ўсмирнинг бошқа ўсмирга ғайриижтимоий, бузғунчи сифатида таъсир этилиши*. ҳам эътиборга олиш лозим. Ушбу тадқиқотни ўтказиш жараёнида ўтказилган сўровда иштирок этган ўсмирларнинг 13% жамиятдан ажратиш шароитидаги энг кўнгилсиз ҳолат сифатида ёқимсиз одамлар билан мулоқот қилишга мажбурликни кўрсатдилар. Бизнинг тергов ҳибсхонасидаги иш тажрибамиз вояга етмаганлар, айниқса, муассасага биринчи марта тушган ўсмирларнинг аксарияти бўлажак “камерадошлари”дан ҳайиқилини кўрсатади. Бу даврда улар суд бўлиши ва жинсий жавобгарлик ҳақида ўйламайдилар, балки бир камерада яшашларига тўғри келадиган тенгдошларидан кўпроқ ҳайиқадилар². Шуни таъкидлаш лозимки, бу кўрқув асосиз эмас, чунки қамоққа олинганлар даврасидан таҳқирлаш, уриш-дўппослаш, жинсий хусусиятга эга ҳаракатларни зўрлик ишлатиб содир этиш йўли билан қувғин қилинган ўсмирлар доимо топилади³.

Бундай муносабатдан кўпинча жисмоний заиф ёки табиатан юмшоқлиги туфайли зўравонликка қаршилик кўрсата олмайдиган, санитария ва гигиена талабларига риоя қилмайдиган, руҳий ва жисмоний ҳолати бузилган, камерадошларининг буюмлари ва озиқ-овқат маҳсулотларини ўғирлаш устида ушланган ўсмирлар

жабр кўрадилар. Бундай вояга етмаган айбланувчилар “қувғин қилинганлар” гуруҳини ташкил этади ва бизнинг кузатишларимизга кўра жами ўсмирлар сонининг 5-10% ни ташкил қилади.

Қамоқда сақланаётган бошқа айбланувчиларга таққослаганда, “қувғин қилинганлар” қамоқхона иерархиясининг энг паст поғонасини эгаллайди⁴. Мазкур тоифага мансуб шахслар гуруҳи умумий даврага қўшилмаслиги, кўпинча бошқа ўсмирлар томонидан масхара қилиниши ва таҳқирлиниши билан ажралиб туради. Уларга нисбатан бундай муносабат тарбия колониясида ҳам давом этади. Баъзи бир “қувғин қилинганлар” бу аҳволдан кутулишнинг иложи йўқлигини англаб, ўзига озор берган шахсни ўлдириши ёки баданига шикаст етказиши ёхуд муассасадан қочиши тасодифий бир ҳол эмас⁵.

Ўз-ўзидан равшанки, тергов ҳибсхоналари маъмурияти мазкур салбий ҳодисага бефарқ қараб турмайди. Режим, тарбия, педагогик, психологик йўсиндаги ҳар хил чораларнинг кўрилиши, шу жумладан вояга етмаганларнинг мослашувига раҳбарлик кўрсатилган салбий жараёнларнинг кўринишларини чеклаш имконини беради.

Бироқ тергов ҳибсхонаси янги келган ўсмирлар фақат бўлажак камерадошлари билан учрашувдангина ҳайиқмайдилар. *Тергов ҳибсхонаси маъмурияти билан учрашув* ўсмирлар учун асосий “кўнгилсиз” воқеалардан бирига айланади.

Қамоққа олинганнинг дастлабки соатлариданоқ айбланувчи ҳуқуқни муҳофаза қилиш органларининг ходимларига нисбатан салбий туйғуларни ҳис этади, чунки уларнинг иши фақат уни мумкин қадар кўпроқ жиноятлар учун жавобгарликка тортишга қаратилади ва бу мақсадларга эришиш учун чидаб бўлмайдиган яшаш шароитлари яратилади, деб ҳисоблайди⁶. Шу сабабли у ўзининг барча ички имкониятларини “айлана мудофаа”ни ташкил этишга қаратади. Бундай ёндашув, профессор В.Е.Южанин фикрига кура, айбланувчилар маъмуриятга нисбатан салбий кайфиятдаги шахслар гуруҳи билан ҳамкорлик қилишига туртки беради, улар мазкур шахслар билан тил топиб, тергов ҳибсхонаси ходимлари билан алоқалардан янада узоқлашади⁷.

Кези келганда шуни қайд этиб ўтиш лозимки, жамиятдан ажратиш жойларидаги ҳаёт муфассал ва катъий тартибга солинади ва муттасил назорат остида кечади. Шу сабабли ўсмир ўзини “бўйин товлашининг иложи бўлмаган ташқи таъсирларнинг ҳақ-ҳуқуқсиз объекти”⁸ деб ҳисоблайди. У маъмуриятнинг ҳар қандай вакилига чекловлар манбаи сифатида ёндашади⁹.

Биз профессор В.Е.Южаниннинг муассаса ходимларининг вазифаси янги келган ўсмир тергов остидагилар муҳитида тўғри ориентир олиши, жамиятдан

¹ Қаранг: Мокрецов А.И. Психология личных взаимоотношений осужденных в ИТУ // Социологические социально-правовые проблемы отбывания наказания. - М., 1982. - 77-6.

² Қаранг: Антонян Ю.М. Что же такое лишение свободы? // Личность преступника и исполнение уголовных наказаний: Сборник научных трудов. - М., 1991. - 4-6.

³ Қаранг: Шахманов Р.А. Предупреждение самоубийств среди осужденных к лишению свободы (правовые и криминологические аспекты): Дис. ...канд. юрид. наук. - Рязань, 2004. - 51-6.

⁴ Қаранг: Наказание и исправление преступников / Под ред. Ю.М.Антонян: Пособие. -М., 1992. -273-6.

⁵ Қаранг: Артемьев Н.С. Организация борьбы с рецидивной преступностью: Учебное пособие. - М., 1997. - 30-6.

⁶ Қаранг: Ушатиков А.И., Казак Б.Б. Пенитенциарная психология: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. - Рязань, 2003. - 427-6.

⁷ Қаранг: Южанин В.Е. Методические рекомендации по работе с вновь прибывшими осужденными в исправительные учреждения. - Рязань, 1996. - 4-6.

⁸ Хохряков Г.Ф. Парадоксы тюрьмы. - М., 1991. - 10-6.

⁹ Қаранг: Дибиров М.Г. Проблемы социальной адаптации лиц, освобожденных из исправительных учреждений (по материалам Республики Дагестан): Дисс. ...канд. юрид. наук. - Рязань, 2006. - 30-6.

ажратиш жойи шароитида яшашга рухан тайёрланишига кўмаклашиш, унга истиқболларни тушунтириш, ўзини ўзи тарбиялашга йўналтиришдан иборат¹, деган фикрига қўшилаемиз. Ўсмир келган захоти тергов ҳибсхонаси маъмуриятининг ўзига нисбатан ижобий муносабати ва ғамхўрлигини ҳис қилиши лозим.

Одатдаги муносабатлар даврсидан мажбурий ажратилган ўсмирлар янги муҳитда яқин одамларининг ўрнини босишга қодир кишиларни излашга мажбур бўладилар ва кўпинча бу бўшлиқни ғайриижтимоий кайфиятдаги шахслар тўлдирди. Умум эътироф этилган хулқ-атвор меъёрлари ва қоидалари ўрнига ўсмирлар “жиноятчиларнинг хулқ-атвор кодекси”ни ўзлаштирадилар, чунки уларнинг кўпчилиги қамоққа олинган бошқа ўсмирлар билан узоқ вақт яшашларига тўғри келишини яхши тушунадилар. Бу ерда тадқиқот чоғида аниқланган муҳим фактни қайд этиб ўтиш ўринли бўлади деб ўйлаймиз. Қамоқдаги ҳаётга вояга етмаганларнинг мослашув даври кўпинча уларнинг ҳаётида бурилиш ясади ва “одатдаги муносабатлар тизимидан чиқиш, ижтимоий ориентирлар ўзгариши”² билан тавсифланади. Нотаниш муҳитга тушгач, ўсмир кўпинча руҳий тушкунлик, ёлғизлик туйғуларини ҳис этади. Шу сабабли кўриб чиқилаётган даврда ўсмирнинг ўзи ва ходимлар аввалги ижтимоий алоқалар ва мўлжалларнинг бузилиши қонуниятларини ҳамда мослашув жараёни муваффақиятли кечиши учун янги ижтимоий алоқалар ва мўлжалларни яратиш лозимлигини ҳисобга олишлари муҳим.

Маъмурият муассасаси юқорида айтилганлардан келиб чиқиб ўсмирлар ҳаёт фаолиятининг янги жаҳасига мослашиши, тергов ҳибсхонасида сақлаш шарт-шароитларига кўникишига ёрдам бериши лозим.

Тергов ҳибсхоналарида сақланаётган вояга етмаган айбланувчиларнинг мослашуви масалаларини ўрганишда ўсмирларнинг психо-физиологик хусусиятларига ҳам эътибор бериш лозим, чунки улар вояга етмаган шахсларнинг руҳиятига сезиларли даражада таъсир кўрсатади. 14-17 яшар ўсмирнинг асаб системаси эндигина шаклланаётган бўлади. Маълумки, бу даврда ўсмирнинг ўзини қуршаган муҳитга муносабати фаоллик даражасининг юқорилиги, ҳамма нарсани билишга интилиш, ўз дунёқарашини шакллантириш билан тавсифланади³. Бироқ ўсмир ўз дунёқарашини қайта қуришида болаларга хос қарашлар ва тасавурларнинг тубдан ўзгариши муҳим роль ўйнайди. Бу даврда инсоннинг тафаккурида тадрижий ривожланиш жараёни юз беради, болаларга хос қарашлар ва тасавурлар ўрнини етукроқ мушоҳадалар, атроф муҳитга янги муносабат эгаллайди. Қамоққа олиш айна шу даврга тўғри келади.

Қамоққа олиш натижасида юзага келган фавқулдда вазият мустақил шахсга айланиш жараёнини бошдан кечираётган ўсмирларда шахсий фаолликнинг сусайишига сабаб бўлади. Асаб системасининг

ривожланиш хусусияти, сезгилар (қувонч, ташвиш, дарғазаблик ва ш.к.)ни фаол намоён этиш одати ўрнини тушкунлик ва лоқайдлик эгаллашида ифодаланади⁴. Шуусиз тергов ҳибсхонаси шароитида кечаётган ҳаёт айбланувчиларни салбий руҳий ҳолатларга солиб қўяди, ички зиддиятларни келтириб чиқаради.

“Ўзликни йуқотиш қайғуси”⁵ қамоқдаги ҳаётнинг дастлабки ҳафталари ва ойларида айниқса кучли таъсир кўрсатади. Бу даврда ўсмирлар ўзини ўзи майиб қилиш ҳоллари кўп учрайди. Амалиёт вояга етмаган айбланувчилар қамоқдаги ҳаётнинг дастлабки ойларида содир этган аутоагрессия ҳаракатларининг ярмидан кўпроғи “руҳий қарахтлик” билан боғлиқлигини кўрсатади⁶. Ўсмир ўз тақдири ҳал қилинишини кутиб гўё қарахт бўлиб қолади. Кўпгина руҳий-асабий жараёнларнинг сусайиши унинг хулқ-атворини беқарор қилиб қўяди, агрессия хуружлари қачон юз беришини олдиндан айтиб бўлмайди. Атрофдагиларга нисбатан шафқатсизлик билан муносабатда бўлиш ҳоллари кўп учрайди, бу ғайриқонуний ҳаракатлар, шу жумладан жиноятлар содир этишда ифодаланади.

Бу даврда ўсмирни унинг муаммолари ва изтироблари билан ёлғиз қолдирмаслик, унга янги, оғир яшаш шароитига мослашишда ёрдам бериш муҳимдир. Айбланувчининг тақдирида тергов ҳибсхонаси бундай иштирок этиши салбий руҳий ҳолатлар юз беришининг олдини олиш ва муассасадаги криминоген вазиятнинг ҳолатига жиддий таъсир кўрсатиш имконини беради.

Шундай қилиб, янги ижтимоий муҳитда шундай бир шароит юзага келадиги, вояга етмаган айбланувчи унда психологик йўсиндаги кўп сонли қийинчиликларни енгиши, ўсмирлар даврасида ўз ўрнини қидириши, маъмурият муассасаси билан алоқа ўрнатишига тўғри келади.

Қамоққа олинган шахсларни жамиятдан мажбурий ажратиш давлат томонидан қонун билан тартибга солинади. Қонуннинг вазифаси шахснинг камситилиши ва унга нисбатан зўрлик ишлатилишига йўл қўймасликдан иборат. Бироқ тергов ҳибсхонасига тушиш ва унинг (моддий ва психологик) шарт-шароитларига мослашиш зарурияти ўсмирда қарахтлик ва қўрқув туйғуларини уйғотади. Бинобарин, тергов ҳибсхоналарида сақланаётган вояга етмаган айбланувчиларнинг мослашуви муаммоси жазони ижро этиш муассасасидаги ҳаётга мослашмаганлик, унга стихияли тарзда мослашиш вояга етмаган шахснинг манфаатларига ҳам, муассасанинг манфаатларига ҳам салбий таъсир кўрсатиши нуктаи назаридан ҳам муҳим амалий аҳамият касб этади.

¹ Қаранг: Южанин В.Е. Методические рекомендации по работе с вновь прибывшими осужденными в исправительные учреждения. – Рязань, 1996. –Б. 4-5.

² Қаранг: Кузнецов М.И. Адаптация выпускников вузов пенитенциарного профиля к воспитательной деятельности в колонии: Учебное пособие. – Рязань, 1999. –Б.5-6.

³ Қаранг: Казакова Е.Н. Психолого-педагогическое обеспечение социальной работы с несовершеннолетними, отбывающими лишение свободы // Уголовное наказание: правовая идеология, законоотворчество и пенитенциарная практика: Материалы международной научно-практической конференции: В 2-х ч. – Вологда. Ч. 2. –Б.4-5.

⁴ Қаранг: Игошев К.Е. Опыт социально-психологического анализа личности несовершеннолетних правонарушителей. – М., 1976. –Б.17.

⁵ Қаранг: Хохряков Г.Ф. Парадоксы тюрьмы. – М., 1991. – Б.13.

⁶ Қаранг: Холыст Б. Криминология. Основные проблемы / Пер. с польского. Под ред. Н.Н.Стручкова. – М., 1980. – Б.206.

Л.Г. Тон
Соискатель ТГЮИ

УЧАСТИЕ ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ДОКАЗЫВАНИИ В КАЧЕСТВЕ ЕЕ СУБЪЕКТА – РЕАЛЬНАЯ ГАРАНТИЯ ОБЕСПЕЧЕНИЯ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА ОБВИНЯЕМОГО НА ЗАЩИТУ

С обретением Узбекистаном государственной независимости и принятием основного закона нашей страны – Конституции право на профессиональную юридическую помощь гарантируется на любой стадии судопроизводства. Данное право закреплено в ст. 116 Основного закона нашей страны в целях обеспечения каждого из нас правом на профессиональную юридическую помощь со стороны адвоката. Особый смысл эта норма приобретает для лица, вовлеченного в уголовный процесс в качестве подозреваемого или обвиняемого. Ведь именно его права и свободы могут быть нарушены со стороны должностных лиц, ответственных за производство по уголовному делу на любой стадии уголовного процесса, в чьих руках находится судьба человека. Для обеспечения защиты прав и свобод подозреваемого или обвиняемого требуется лицо, которое занимается данным вопросом на профессиональной основе. И этим лицом, исходя из анализа норм Конституции, является адвокат, выступающий в качестве защитника в уголовном процессе, который призван оказывать юридическую помощь на профессиональной основе.

Именно поэтому одним из важнейших конституционных принципов уголовного процесса является гарантированное право на защиту, позволяющее обвиняемому как самому лично, так и с помощью защитника, активно доказывать свою невиновность и опровергать обвинительные версии стороны уголовного преследования, либо приводить смягчающие вину обстоятельства. Обеспеченное государством право обвиняемого на защиту служит не только охране его законных интересов, оно также позволяет успешно решать задачи правосудия в целом, в том числе правильно проводить предварительное расследование преступлений, добиваясь объективных результатов и преследующих своей целью принятие справедливого и законного решения по уголовному делу.

Данный постулат закреплен и в уголовно-процессуальном законе нашей страны, который является специальным для должностных лиц, ответственных за производство по уголовному делу.

Так, согласно ст. 24 УПК подозреваемый, обвиняемый и подсудимый имеют право на защиту.

Право на защиту обеспечивается обязанностью дознавателя, следователя, прокурора, суда разъяснить подозреваемому, обвиняемому и подсудимому предоставленные ему права и принять меры к тому, чтобы он имел фактическую возможность использовать все предусмотренные законом средства и способы для защиты от предъявленного ему обвинения¹.

Актуальности данному вопросу придает Концепция дальнейшего углубления демократических реформ и формирования гражданского общества в стра-

не, представленная Президентом Республики Узбекистан И.А. Каримовым 12 ноября 2010 г. на совместном заседании палат Олий Мажлиса Республики Узбекистан. В ней Президентом нашей страны указывается на то, что «Последовательно реализуется комплекс мер, направленных на обеспечение равенства прокурора и адвоката, состязательности на всех стадиях уголовного и гражданского судопроизводства, повышение качества и оперативности осуществления правосудия.

Важное значение в этой связи имело принятие в 2008 году Закона «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Узбекистан в связи с совершенствованием института адвокатуры». В действующее законодательство внесен целый ряд изменений и дополнений, направленных на дальнейшее укрепление самостоятельности, независимости адвокатуры как важнейшей составляющей процесса либерализации судебно-правовой системы, обеспечения защиты прав человека.

В соответствии с законом защитнику предоставляется право оказывать квалифицированную юридическую помощь на любой стадии уголовного процесса независимо от государственных органов и должностных лиц, ответственных за производство по уголовному делу»².

Проанализировав вышеуказанный закон, становится понятным, что коренным образом расширены права защитника в уголовном процессе, указанные в ст. 53 УПК РУз.

Среди них следует особо выделить такие права защитника, как право на участие в деле по предъявлении им удостоверения адвоката и представлении ордера, удостоверяющего его полномочие на ведение конкретного дела; право участвовать в допросах подозреваемого, присутствовать при предъявлении лицу обвинения и участвовать в допросах обвиняемого, а также в других следственных действиях, проводимых с их участием, и задавать вопросы подозреваемым, обвиняемым, свидетелям, экспертам, специалистам; право знакомиться с документами процессуальных действий, проведенных с участием подозреваемого или обвиняемого, а по окончании предварительного следствия - со всеми материалами дела и выписывать из него необходимые сведения, снимать за свой счет копии материалов и документов или фиксировать в иной форме информацию, содержащуюся в них, с помощью технических средств; право иметь с подозреваемым или обвиняемым свидания наедине без ограничения числа и продолжительности свиданий без разрешения государственных органов и должностных лиц, ответственных за производство по уголовному делу.

Вместе с тем, следует обратить внимание на ст. 53 УПК, которая устанавливает право защитника «...собирать и представлять сведения, которые могут быть использованы в качестве доказательств, в соот-

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Узбекистан (с изменениями и дополнениями на 1 августа 2009 года). Официальное издание. – Министерство юстиции Республики Узбекистан. – Ташкент: Адолат, 2009 г. – с. 15

² Каримов И.А. Концепция дальнейшего углубления демократических реформ и формирования гражданского общества в стране // Доклад Президента Республики Узбекистан Ислама Каримова на совместном заседании Законодательной палаты и Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан. – Народное слово. – 13 ноября 2010 года.

ветствии с частью второй статьи 87 настоящего Кодекса»¹.

В части второй статьи 87 УПК РУз. установлено, что «защитник вправе собирать сведения, которые могут быть использованы в качестве доказательств, путем: проведения опроса лиц, владеющих относящейся к делу информацией, и получения письменных объяснений с их согласия; направления запроса и получения справок, характеристик, разъяснений и других документов из государственных и иных органов, а также предприятий, учреждений и организаций»².

Проанализировав действующий Уголовно-процессуальный кодекс Республики Узбекистан, следует прийти к выводу о том, что защитник не является субъектом уголовно-процессуального доказывания по следующим причинам.

1. Как известно, процесс доказывания состоит из трех этапов: 1) сбор доказательств; 2) проверка собранных доказательств; 3) оценка имеющихся доказательств.

Все виды доказательств перечислены в ч. 2 ст. 81 УПК РУз. и фактически этот перечень является исчерпывающим. В главах 10-25 УПК РУз. перечислены следственные действия, посредством которых возможно получение доказательств по уголовному делу на досудебных стадиях уголовного процесса. Ни в одной из норм уголовно-процессуального закона, регулирующих деятельность по сбору доказательств о защитнике, как лице, имеющем право осуществлять производство следственных действий, не упоминается. Любое отдельное следственное действие, как и производство по уголовному делу вообще, имеет особую процессуальную форму, которая является одним из видов правовой формы государственной деятельности и направлена, в первую очередь, на обеспечение режима законности при производстве по делу. Исходя из того, что защитник не упоминается в Кодексе как лицо, имеющее право производить следственные действия по уголовному делу, следовательно, он, невзирая на положения ч.2 ст. 87 УПК, субъектом уголовно-процессуального доказывания не является в связи с тем, что защитник фактически лишен возможности участвовать в деятельности по сбору доказательств по уголовному делу, подтверждением чему являются ст. ст.53 и 87 УПК РУз.

2. Рассматривая второй этап доказывания, т.е. проверку собранных доказательств, мы сразу исключаем из числа субъектов осуществления проверки защитника. Данное решение полностью и однозначно подтверждается ст.86 УПК РУз., где содержится исчерпывающий перечень субъектов проверки доказательств, среди которых дознаватель, следователь, прокурор и суд, однако фигура защитника там не упоминается, следовательно, осуществлять проверку доказательств имеющихся по уголовному делу защитник не имеет права. Таким образом, мы приходим к выводу, что защитник не участвует также и на втором этапе доказывания.

3. Остается третий этап, т.е. оценка доказательств. Обратившись к ст. 95 УПК РУз. также приходим к выводу, что защитник из числа субъектов оценки доказательств законодателем исключен.

Исходя из вышеизложенного, приходим к выводу, что в настоящее время в уголовном процессе Республики Узбекистан, невзирая на закрепление в уголовно-процессуальном законе принципа состязательности сторон, по прежнему происходит неравная борьба стороны обвинения и стороны защиты, одна из которых наделена властными полномочиями, осуществлять которые предназначена целая система государственных органов, другая же по прежнему не имеет каких-либо реальных прав и возможностей активно участвовать в процессе доказывания по уголовному делу, защищая интересы своего подзащитного, тем самым не реализуя конституционное право обвиняемого на защиту.

По нашему мнению совершенно справедливо, что принцип состязательности относится к числу гарантий правосудия, который одновременно является гарантией обеспечения обвиняемому права на защиту. Являясь очень емким принципом судопроизводства, состязательность одновременно есть способ исследования и оценки доказательств, способ отстаивания участниками процесса своих или представляемых интересов и способ реализации трех самостоятельных процессуальных функций: обвинения, защиты, разрешения дела³.

Доказательственная деятельность осуществляется непрерывно на протяжении всего предварительного расследования и как из кирпичиков складывается из отдельных элементов доказывания, т.е. следственных действий. Защитник же, не имея фактической возможности участвовать в этой деятельности, остается сторонним наблюдателем, следовательно, отсюда следует вывод о том, что обеспечение обвиняемому права на защиту носит формальный характер.

Исходя из этого, представляется правильным и верным включить защитника в круг субъектов уголовно-процессуального доказывания для обеспечения конституционного права обвиняемого на защиту, для начала наделив его правом собирать и представлять все же доказательства, а не сведения, которые могут быть использованы в качестве доказательств для обеспечения состязательности сторон.

Данной точки зрения придерживается И.А.Пикалов, который предлагает внести в Уголовно-процессуальный кодекс изменение и ввести защитника в перечень субъектов доказывания по уголовному делу⁴.

Думается, это будет правильным и единственно верным решением по ряду объективных причин.

Следует основываться на базовом положении, а именно: уголовно-процессуальное доказывание - деятельность, предусмотренная исключительно уголовно-процессуальным законом, по сбору, проверке и оценке доказательств. Совершение каких бы то ни было иных, непроцессуальных дейст-

¹ Закон Республики Узбекистан № ЗРУ-198 от 31.12.2008 г. «О внесении изменений и дополнений в некоторые акты Республики Узбекистан в связи с совершенствованием института адвокатуры» // «Собрание законодательства Республики Узбекистан», 2008 г., № 52, ст. 514; Ведомости палат Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 2008, № 12, ст. 641

² Там же.

³ Состязательность и равноправие сторон в уголовном судопроизводстве: Учебное пособие. – М.: «Приор-издат», 2003. С. 16-17.

⁴ Пикалов И.А. Состязательность в системе принципов уголовного процесса и ее реализация стороной защиты на досудебных стадиях: Автореф. дис. ...канд.юрид.наук. – Екатеринбург, 2006. // (<http://www.dslib.net/kriminal-process>).

вий, направленных на познание обстоятельств, хотя бы и имеющих значение для дела, доказыванием не является. Исходя из действующего УПК РУз. и этого положения становится понятным и однозначным, что защитник не собирает доказательства, однако он может проверять имеющиеся в деле доказательства посредством сопоставления их с уже имеющимися в деле путем реализации части второй статьи 87 УПК РУз, согласно которой защитник вправе собирать сведения, которые могут быть использованы в качестве доказательств, путем: проведения опроса лиц, владеющих относящейся к делу информацией, и получения письменных объяснений с их согласия; направления запроса и получения справок, характеристик, разъяснений и других документов из государственных и иных органов, а также предприятий, учреждений и организаций.

Не может отрицаться право защитника оценивать доказательства по своему внутреннему убеждению, хотя в ст. 95 УПК РУз. среди лиц, уполномоченных оценивать доказательства не указан защитник.

По своей сути защитник, как и дознаватель, следователь, прокурор или судья являются юристами, так или иначе защитник также оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на тщательном, всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела, руководясь законом и правосознанием, подтверждением чему являются своевременно поданные жалобы на соответствующих должностных лиц при нарушении закона, в том числе поданные в дальнейшем апелляционные, кассационные и надзорные жалобы, в которых конкретно указываются нарушения закона со стороны соответствующих лиц, уполномоченных принимать решение.

И никто не имеет право защитнику запретить проверять и оценивать доказательства в связи с отсутствием в уголовно-процессуальном законе защитника в качестве субъекта проверки и оценки доказательств, в противном случае у защитника следовало бы упразднить право подавать жалобы, в том числе в суд, что противоречит основным принципам уголовного судопроизводства и рушит всю его систему.

Необходимость активного участия стороны защиты в процессе доказывания подтверждается выводами А.Б. Соловьева, по мнению которого, неполнота и односторонность расследования, как правило, бывает обусловлена несвоевременным и неквалифицированным производством отдельных следственных действий, а также неиспользованием в процессе доказывания по делу всех необходимых следственных действий¹.

Думается, вопрос наделения защитника правом собирать доказательства будет решен при создании механизма по сборанию и представлению доказательств защитником и внесению соответствующих изменений в действующий УПК РУз., а действующая редакция ч. 1 ст. 53 и ч. 2 ст. 87 УПК РУз. будет изменена в связи с тем, что в уголовно-процессуальном законе предусмотрено право подозреваемого, обви-

няемого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, общественного обвинителя и общественного защитника представлять доказательства, следовательно и собирать доказательства, а вот право самого защитника на сбор и представление доказательств умаляется.

Возможно, законодатель имел ввиду другой смысл, направленный на расширение прав защитника в плане включения его в процесс доказывания и это всего лишь стилистическая ошибка, которая не была учтена при принятии Закона «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Узбекистан в связи с совершенствованием института адвокатуры», в результате чего у защитника было упразднено право собирать доказательства.

Таким образом, представляется, что включение защитника в круг субъектов доказывания по уголовному делу путем внесения в Уголовно-процессуальный кодекс Республики Узбекистан соответствующих изменений послужит реальной гарантией обеспечения конституционного права обвиняемого на защиту.

¹ Соловьев А.Б. Доказывание по Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (досудебные стадии). Научно-практическое пособие. М.: Издательство «Юрлитинформ», 2003. С. 191.

Ш.Исматуллаева
ТДЮИ тадқиқотчиси

ЕНГИЛРОҚ ЖАЗО ТАЙИНЛАШ ХУСУСИДА АЙРИМ МУЛОҲАЗАЛАР

Ўзбекистон Республикаси ЖК сининг 54-моддаси талабларига мувофиқ, суд айбдорга жазо тайинлашда унинг жинояти квалификация қилинган ЖК Махсус қисми моддаси санкциясида белгиланган доирада жазо тайинлайди. Қонунда бу умумий қоидадан четга чиқиб, ҳуқуқий норманинг санкциясида кўрсатилган жазо тури ва муддатидан оғирроқ бўлган жазо тайинланишига йўл қўйилмайди. Аммо жиноят қонунининг инсонпарварлик принципига асосланган ҳолда, агар бунга асослар мавжуд бўлса, суд ҳуқуқий норма санкциясида кўрсатилган жазодан ҳам енгилроқ жазони тайинлаши мумкин. Бундай қоида Ўзбекистон Республикаси ЖК 57-моддасида белгилаб қўйилган бўлиб, унда шундай дейилади: “Суд содир этилган жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражасини жиддий камайтирувчи ҳолатларни эътиборга олиб, алоҳида ҳолларда ушбу Кодекс Махсус қисмининг моддасида назарда тутилган мазкур жиноят учун белгиланган жазонинг энг кам қисмидан ҳам камроқ ёки шу моддада назарда тутилган бошқа енгилроқ турдаги жазони тайинлаш мумкин”.

Қонун чиқарувчи орган шундай турдаги жиноят учун жазо белгилар экан, бу жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражасини эътиборга олади, аммо жиноятнинг қандай содир этилганлигини эътиборга ололмайди.

Суд ҳам бундай ҳолатларни айбдорга жазо тайинлаш вақтида ҳисобга олиши керак¹.

Суд амалиётини ўрганиш шуни кўрсатадики, ҳаётий вазият тури туман бўлиб, ҳар хил енгиллаштирувчи ҳолатлар бўлиши мумкин. Айрим ҳолларда бундай ҳолатлар қилмишнинг хавфлилик даражасини жиддий камайтириб юборади, ҳатто шунчалик даражада камайтириши ҳам мумкинки, суд санкцияда кўрсатилган жазонинг энг кам қисмини тайинлаганда ҳам адолатсизлик бўлади, инсонпарварлик принципи амалга оширилмайди ва жазо 54-моддада айтилган мақсадга мос келмайди, деб ҳисоблаш мумкин бўлади.

Қонунда қандай ҳолатлар содир этилган жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражасини жиддий камайтирувчи ҳолатлар бўлиши мумкинлиги кўрсатилмаган. Бизнинг назаримизда енгиллаштирувчи ҳолатларнинг бўлиши мумкинлиги кўрсатилмаган. Бизнинг назаримизда енгиллаштирувчи ҳолатларнинг ўзигина (55-модда) назарда тутилмасдан қонунда улар билан бирга янада енгиллаштирувчи бошқа ҳолатлар ҳам назарда тутилган. Чунки жазони енгиллаштирувчи ҳолатлар санкцияда кўрсатилган жазонинг энг кам қисмига яқинроқ бўлган жазо тайинлашга асос бўлса, ЖК 57-моддасида ҳуқуқий нормаларнинг санкциясидаги жазодан ҳам енгилроқ жазо тайинланиш мумкинлиги ҳақида айтилади.

Юридик адабиётларда бундай ҳолатлар ҳақида ҳар хил фикрлар баён қилинган. Жумладан, Я. М. Браинин жиноий қилмиш квалификация қилинган ҳуқуқий норма санкциясида назарда тутилган жазонинг энг оз

¹ Кастарева Т. А. Практика назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено уголовным законом.

қисмини суд томонидан тайинлаш учун асос бўладиган, Жиноят Кодексида назарда тутилган ва назарда тутилмаган ўзга ҳолатлар ҳам бўлиши мумкин¹, деб ёзади.

Шунингдек, юридик адабиётлардан енгилроқ жазо тайинлаш учун айбдор содир қилган жиноятда алоҳида ҳолатлар мавжуд бўлиб, бу ҳолатлар кенгроқ маънога эга бўлиши қонунда кўрсатилганидан ҳам енгилроқ жазо тайинлашга асос бўлиши керак, деган фикрлар айтилган. Жумладан, Б. С. Орлов шундай деб ёзади: “жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражасини камайтирувчи “алоҳида ҳолатлар” тушунчаси билан “жиддий камайтирувчи” ҳолатлар ўртасига айнан ўхшашлик белгисини қўймаслик керак. Бу тушунчалар бир-бирига айнан мос тушиши шарт эмас, ваҳоланки, улар ўртасидаги назарий жиҳатдан ҳам, амалий жиҳатдан ҳам муайян чегара қўйиш кийин”. Бизнинг назаримизда “алоҳида” ҳолатлар тушунчаси анча кенг тушунча бўлиб, у ўзида бутун бир белгилар ва ҳолатлар тизимини мужассамлаштирадики, уларни фақат енгиллаштирувчи ҳолатларга тўла киритиш тўғри бўлмайди. Суд амалиётида шундай ҳолатлар учрайдики, узлар қонунда енгиллаштирувчи ҳолатлар рўйхатига киритилмаган бўлсада иш ҳолатларига қараб эътиборга олиниши зарур бўлиб қолади. Буларга масалан, касаллик ҳолати, қарамоғида вояга етмаган болалари, қари, ногирон ота-онасининг бўлиши ёки, оила аъзоларининг оғир касаллиги, ишлаб чиқаришдаги яхши хизматлари, Улуғ Ватан Уруши қатнашчиси эканлиги, Давлат мукофотида сазовор бўлганлиги, урушда жароҳат олганлиги ва ҳоказолар² кириши мумкин.

Бизнингча, бундай нуқтаи назар етарли ҳуқуқий асосларга эга эмас. Қонунда кўрсатилганидан ҳам енгилроқ жазо тайинлаш учун алоҳида ҳолатлардаги енгиллаштирувчи ҳолатлар, яъни ЖК да кўрсатилган ёки кўрсатилмаган ҳолатлар ҳам бўлиши мумкин, деган муаллифларнинг фикри тўғридир. Уларнинг фикрича, бундай жиноятлар шундай туркумдаги жиноятлар доирасига муайян ҳолатлар мавжудлиги сабабли кирмайди, балки, унинг ижтимоий хавфлилик даражаси шундай жиноятларга нисбатан анча кам бўлиб, содир этилган жиноят учун тадбиқ этилиши шарт бўлган ҳуқуқий норма санкциясида назарда тутилган жазодан ҳам енгилроқ жазо тайинланишини тақозо этиши керак³.

Ишнинг ҳақиқий ҳолатлар суд томонидан аниқланиб, худди шу ва шунга ўхшаш ҳолатлар айрим ҳолларда қонуний асосида алоҳида ҳолатлар, деб ҳисоблашни тақозо қилади.

Суд томонидан алоҳида ҳолатлар, деб ҳисоблаш жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражасини баҳолашга жиддий таъсир кўрсатади ва бунда жавобгарликни енгиллаштирувчи ҳолатлар бошқачароқ сифатга эга бўлади: уларнинг жазо тайинлашда енгиллаштирувчи фактор сифатидаги

¹ Браинин Я. М. Принципы применения наказания по уголовному праву-научный записки Киевского государственного университета им. Т. Г. Шевченко. Т. 12 Вып. 1 Киев КГУ, 1953. С. 75.

² Орлов Б. С. Назначение наказания ниже нижшего предела, указанной в законе. Применение наказания по уголовному праву. М., МГУ. т1958. С. 277.

³ Шаргородский Д. М. Вопросы общей части уголовного права. ЛГУ, 1955. С. 170.

Кадыров А. Жазони оғирлаштирувчи ҳолатлар. Ташкент Адолат. 1997 й.

аҳамияти анча ортади. Демак, мавжуд бўлган жавобгарликни энгиллаштирувчи ҳолат бошқача сифатга эга бўлса, улар ўз аҳамиятига кўра алоҳида фактор сифатида жазо тайинлашга таъсир қилади. Агарда ишдаги жавобгарликни энгиллаштирувчи ҳолатлар жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражасини жиддий камайтирмаса, суд уларни “алоҳида ҳолатлар” деб ҳисобламайди.

Санкцияда кўрсатилганидан ҳам энгилроқ жазо тайинлаш қонунга асосланган бўлсада, ЖК 54-моддасида кўрсатилган умумий қоидадан чекиниш ҳисобланади. қонунда кўрсатилгандан ҳам энгилроқ жазо тайинланишига асос бўладиган ҳолатларнинг қонунда кўрсатилмай, бу масаланинг ҳал қилинишини суднинг ихтиёрига бериш билан бирга бундай ҳолатлар жиноятнинг ижтимоий хавфлиликни жиддий камайтирувчи ҳолатлар бўлиши кераклиги талаби куйилган.

ЖК нинг 57-моддаси 3-қисмида “Содир этилган қилмиш хусусиятларини ифодаловчи ҳолатлар, яъни айбдорнинг шахси, айбдорнинг шакли ва даражаси, жиноятнинг содир этилиши шароити ва сабаблари, шахснинг жиноятни содир қилгунча ва ундан кейинги ҳулқ-атвори жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражасини жиддий камайтирувчи ҳолатлар, деб топилиши мумкин”, – дейилади.

Суд амалиётини ўрганиш шуни кўрсатмоқдаки, судлар Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 57-моддасида белгиланган қоидаларни қўллаб, жазо тайинлашда энгиллаштирувчи ҳолатларнинг жамини эътиборга олмақдалар. Танлаб тадқиқот олиб бориш, айбдорнинг қилмиши квалификация қилинган норманинг санкциясида кўрсатилгандан ҳам энгилроқ жазо тайинлашда судлар айбдорнинг биринчи марта судланганлиги, бенуқсон ўтмиши, ёшининг ўтиб қолганлиги (қариллиги), соғлиғининг ёмонлиги, қарамоғида ёш болаларининг борлиги, Улуғ Ватан Урушида қатнашганлиги ёки интернационал бурчини бажарганлиги, Давлат муқофотларига сазовор бўлганлиги эътиборга олмақдалар.

Юридик адабиётларда, жиноятнинг ижтимоий хавфлиликни жиддий камайтирувчи ҳолатлардан биттасининг мавжудлиги айбдорнинг қилмиши квалификация қилинган норма санкциясида кўрсатилган жазодан ҳам энгилроқ жазо тайинлашга асос бўлаверади,¹ деган фикрлар ҳам бор.

Қонунда айбдор томонидан содир этилган жиноятнинг хусусиятига қараб ЖК нинг 57-моддасидаги қоидаларининг қўлланилишини чекловчи бирор-бир норма назарда тутилмаган. Бундан шундай ҳулоса қилиш мумкинки,¹ оғир жиноят содир этилган тақдирда ҳам агар бунга асослар мавжуд бўлса, судлар қонунда кўрсатилганидан ҳам энгилроқ жазони қўллашлари мумкин. Суд амалиётини ўрганиш шуни кўрсатмоқдаки, судлар айбдорнинг қилмиши квалификация қилинган норманинг санкциясида анча оғир жазо чораси кўрсатилган ҳолларда ҳам оғир жиноят содир қилган шахсларга нисбатан ҳам қонунда кўрсатилганида ҳам энгилроқ жазони қўлламоқдалар. Албатта, бундай жиноят содир қилган шахсларга санкцияда кўрсатилганидан ҳам энгилроқ жазо тайинлашга асос бўладиган ҳолатлар етарли даражада салмоқли ва ишончли бўлиши керак. Шуни таъкидлаш жоизки, оғир ва ўта оғир жиноят содир

қилган шахсларга нисбатан Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 57-моддаси қоидаларини қўллаб жазо тайинлаш ҳоллари Ўзбекистон Судлари фаолиятида камроқ учрайди. Бундай ҳолат Ўзбекистон Республикаси ЖКда оғир ва ўта оғир жиноятлар миқдорининг камроқ эканлиги билан боғлиқ бўлса керак.

Ўзбекистон Республикасининг олдинги жиноят қонунига биноан қонунда кўрсатилганидан ҳам энгилроқ жазо тайинлаш бўйича судларнинг кўп йиллик тажрибасини ўрганиш, улар бундай ҳуқуқдан жазонинг минимал (энг кам миқдори) жуда юқори бўлган жиноятлар учун ҳукм чиқаришда фойдаланганликларидан далолат бермоқда.

Озодликдан маҳрум қилиш жазоси энг оғир жазо тури бўлганлиги учун энгилроқ жазо тайинлаш тарикасида озодликдан маҳрум қилишнинг энг кам қисми билан ҳам алмаштирилиши мумкин эмас. Аммо ҳуқуқий норма санкциясида назарда тутилган озодликдан маҳрум қилишнинг энг кам қисмидан ҳам камроқ муддат тайинланганида, жазо олти ойдан кам бўлмаслиги керак.

Ўзбекистон Республикаси судларининг бу борадаги фаолияти ўрганиб чиқилганида, уларнинг бу қоидага қатъий риоя қилаётганлиги аниқланди.

Суд вояга етмаган жиноят содир қилган шахсларга қонунда кўрсатилганидан ҳам энгилроқ жазо тайинлаш қоидасини қўллаб, жарима ёки ахлоқ тузатиш ишлари тайинлаганида жаримани ЖК нинг 82-моддасида кўрсатилган энг кам ойлик иш ҳақининг икки баробаридан кам, ахлоқ тузатиш ишлари эса 8-моддадаги энг кам қисмидан кам булмаган муддатта тайинланмаслиги керак.

Энгилроқ жазо тайинлашнинг иккинчи тури айбдорнинг содир қилган жинояти учун жавобгарлик белгилловчи ҳуқуқий норманинг санкциясида назарда тутилган бошқа энгилроқ турдаги жазони тайинлашдир.² Суд бундай турдаги энгилроқ жазо тайинлашни қўллаганда айбдорнинг қилмиши квалификация қилинган ҳуқуқий норманинг санкциясида кўрсатилганидан бошқа, яъни Ўзбекистон Республикаси ЖК сининг 43-моддасида кўрсатилган бошқа энгилроқ турдаги жазони тайинлайди. Бунда қайси жазо тури энгилроқ эканлиги ЖК нинг 43-моддасида муайян тизимда энг энгилдан энг оғирга қараб қатъий тартибда жазонинг жойлашиш навбатига қараб аниқланади. Масалан, ЖК нинг 43-моддасининг 1-қисмида жойлаштирилган жазоларнинг “Ж” бандидаги (озодликдан маҳрум қилиш) га нисбатан “Е”, “Д”, “Г” ва ҳоказо тепага қараб жойлаштирилган жазо турлари энгилроқ ҳисобланади.

Бунда суд томонидан танланган энгилроқ турдаги жазо ЖК умумий қисмида кўрсатилган шу турдаги жазо муддатида ёки миқдори доирасида тайинланади. Қонунда кўрсатилганидан ҳам энгилроқ жазо тайинлашнинг қайси бирини қўллашни суд содир этилган жиноятнинг ижтимоий хавфлиликни, хусусияти, айбдорнинг шахсий ва ишдаги бошқа ҳолатларни эътиборга олган ҳолда амалга оширади.

Бир қанча ҳуқуқий нормаларнинг санкцияларида мажбурий қўшимча жазо сифатида мол-мулкни мусодара қилиш ва муайян ҳуқуқдан маҳрум қилиш

¹ Курс уголовного права. Том. 2-Л: ЛГУ, 1970. С. 361.

² Николаев Т. В. Понятие исключительных обстоятельств в назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено. //Вестник Уфимского Юридического института. 1999. № 3. С. 73-74.

кўрсатилган. Жумладан, Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 266-моддасини 2-қисмида транспорт воситалари ҳаракати ёки улардан фойдаланиш қоидаларини бузиш жабрланувчининг ўлимга сабаб бўлса, айбдор муайян ҳуқуқдан маҳрум қилиниб, уч йилдан етти йилгача муддатга озодликдан маҳрум қилиш билан жазоланади. Бу ерда айбдорни транспорт воситаларини бошқариш ҳуқуқидан маҳрум қилиш назарда тутилмоқда. Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 150-моддасида назарда тутилган урушни тарғиб қилинганлиги учун айбдорнинг мол-мулки мусодара қилиниб, беш йилдан ўн йилгача озодликдан маҳрум қилиш билан жазоланади. Аммо суд Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 57-моддаси қоидаларини қўллаб бунга асослар бўлса, бу қўшимча жазони қўлламаслиги ҳам мумкин. 57-модданинг 2-қисмида бу ҳақда аниқ ёзиб қўйилган бўлиб, унда шундай дейилади: “Суд шу асосларни эътиборга олиб, ушбу Кодекс Махсус қисмининг моддасида қўлланилиши шарт деб кўрсатилган қўшимча жазони тайинламаслиги ҳам мумкин”. Шундай қилиб агар ЖК нинг 57-моддасида кўрсатилган қоидаларни қўллашга асослар мавжуд бўлса, суд айбдорнинг қилмиши квалификация қилинган модда санкциясидаги асосий жазога нисбатан енгилроқ асосий жазо тайинлаб, сўнгра қўшимча жазони санкциядоирасида тайинлаши мумкин. Ёки асосий жазони айбдорнинг қилмиши квалификация қилинган ҳуқуқий норманинг санкцияси доирасида тайинлаб, 57-модда қоидаларини қўллаб, мажбурий бўлган қўшимча жазони тайинламаслиги мумкин.

Айрим судлар ЖК нинг 57-моддаси қоидаларини қўллаб, енгилроқ жазо тайинлашда аввал айбдорнинг қилмиши квалификация қилинган ҳуқуқий норманинг санкцияси доирасида жазо тайинлайди, сўнг ҳукмнинг резолютив қисмида енгиллаштирувчи ҳолатларни санаб кўрсатади, шундан кейин 57-модда қоидаларига асосланиб тайинланган жазони, “камайтиради”, “енгиллаштиради” ёки алмаштиради.

Ҳукмнинг резолютив қисмида кўрсатилганидан ҳам енгилроқ жазо тайинлаш тартибининг бундай ифодаланиши тўғри бўлмайдию қонунда, яъни 57-моддада биринчи инстанция судига суднинг ўзи тайинлаган жазони енгиллаштириш ҳуқуқи берилмаган, балки бунга зарурат бўлса, юқори инстанция суди енгиллаштириши мумкин. қонунда кўрсатилган ҳам енгилроқ жазо тайинланганда суд ҳуқуқий норма санкциясида кўрсатилганидан енгилроқ жазони тайинлайди.

Судлар томонидан вояга етмаганларга нисбатан жазо тайинлаш масаласига алоҳида эътибор бериш талаб қилинади. Жиноят содир қилган шахснинг 18 ёшга тўлмаганлиги фактининг ўзи жазони енгиллаштирувчи ҳолат ҳисобланади (ЖК нинг 55-моддаси “Ж” банди). Қонунда бундай енгиллаштирувчи ҳолатнинг белгиланганлигининг боиси шундаки, вояга етмаган шахснинг ёшлиги, унинг ўзига хос хусусиятлари, ўсмирнинг ахлоқий-руҳий ривожланганлик даражаси, етарли даражада ҳуқуқий билимга эга эмаслигидр. Айрим алоҳида ҳолатларга вояга етмаганнинг ёши ҳам ЖК нинг 57-моддаси қоидаларини қўллаш учун “алоҳида ҳолат”, деб ҳисобланиши ҳам мумкин.

Наманган вилоят суди томонидан бир гуруҳ вояга етмаган (улар 17 ёшда бўлган, бири эса 15 ёшда бўлган) ўсмирларга Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 118-моддаси 3-қисми билан озодликдан маҳрум этиш

ва жазони умумий тартибли тарбия колониясида ўтиш жазосини тайинланган. Аммо жиноят иштирокчиларидан бирининг жиноят содир этиш пайтида энди 15 ёшга тўлганлиги, жиноятни содир этишда фаол иштирок этмаганлиги ва иккинчидаражали рол ўйнаганлигини эътибор олиб, суд унга нисбатан 57-модда қоидаларини қўллаб, озодликдан маҳрум қилишдан бошқа турдаги жазони тайинлайди¹.

Ўз-ўзидан маълумки, вояга етмаган шахс томонидан содир этилган жиноятда 57-моддада белгиланган алоҳида ҳолатларнинг мавжудлигини аниқлаб бўлмаса, айбдорнинг шахс салбий тавсифга эга бўлса, содир этилган жиноят ва вояга етмаган жиноятчи шахсининг ижтимоий хавфлилик даражаси юқори бўлсан, унга нисбатан қонунда кўрсатилганидан ҳам енгилроқ жазо тайинлаш қўлланилмайди, балки вояга етмаганлиги учун қонунда белгиланган енгиллаштирувчи ҳолат унинг қилмиши квалификация қилинган моддада белгиланган санкция доирасидагина эътиборга олинади.

Ўзбекистон Республикаси ЖК 57-моддасидан ташқари ЖК бошқа моддаларида ҳам енгилроқ жазо тайинлаш имкониятлари кўрсатилган. Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 57-моддасида қоидалари агар бунга асослар бўлса, жиноят содир этган барча шахсларга нисбатан қўлланиши мумкин бўлса, бошқа моддаларда эса фақат ўша модданинг ўзида кўрсатилган жиноятни содир қилган шахсларга нисбатан қўлланади. Булар Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 47-моддаси (хизмат бўйича чеклаш) ва 49-моддасида (интизомий қисмига жунатиш) кўрсатилган жазоларга тегишлидир.

Жумладан, Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 47-моддасида шундай дейилади: - “Офицерлар таркибига кирувчи ҳарбий хизматчи, прапоршик, мичман ва ҳарбий хизматни контракт бўйича ўтаётган ҳарбий хизматчи ижтимоий хавфи катта бўлмаган жиноят ёки оғир оқибатларни келтириб чиқармаган эҳтиёсизлик орқасидан содир этилган жиноят учун суд иш ҳолатлари ва маҳкумнинг шахсини ҳисобга олган ҳолда уч йилдан кўп бўлмаган муддатга озодликдан маҳрум қилиш, қамоқ, ёки ахлоқ тузатиш ишлари ўрнига шу муддатга хизмат бўйича жазосини қўллаши мумкин”.

Ўзбекистон Республикасининг 1959 йилги, шунингдек, собиқ СССР таркибига кирувчи Иттифоқдош Республикалар Жиноят Кодексларида бундай жазо турлари йўқ эди. Бу жазолар мустақил Республикамиз Жиноят Кодексидеги жазо тизимига биринчи марта киритилди.

Хизмат бўйича чеклаш жазоси ҳарбий хизматни ўташ тартибига қарши жиноятлар бўлимидаги кўпчилик моддаларнинг санкцияларида бошқа турдаги жазолар билан бирга алтернатив жазо тариқасида кўрсатилган. Хизмат бўйича чеклаш Ўзбекистон Республикаси ЖК нинг 47-моддаси 1-қисмида кўрсатилган ҳарбий хизматчиларга фақат ҳарбий хизматни ўташ билан боғлиқ бўлган жиноятлари учунгина эмас, балки бошқа жиноятлар учун ҳам, яъни ижтимоий хавфи катта бўлмаган жиноят содир этилган тақдирда ёхуд эҳтиёсизликдан жиноят содир этилганида, агар улар оғир оқибатлар келиб чиқишига сабаб бўлмаган бўлса, тайинланиши мумкин.

¹ Наманган вилоят суди кўрилган 148-96-рақамли Жиноят иши.

Ҳақиқатдан ҳам ЖК нинг 47-моддаси 2-қисмида белгиланган тартибда жазо тайинлаш, суд томонидан қўлланилаётган ҳуқуқий норманинг санкциясида кўрсатилмаган бошқа энгилроқ турдаги жазони тайинлашдан иборатдир. Аммо 47-моддада назарда тутилган энгилроқ жазо тайинлашнинг шартлари ЖК нинг 57-моддасида кўрсатилган энгилроқ жазо тайинлашнинг шартларидан фарқ қилади. Бу фарқлар қуйидагилардан иборат:

1. ЖК нинг 57-моддаси қоидалари асосида энгилроқ жазо тайинлаш жиноят содир этишда айбли деб топилган ҳар қандай шахсларга нисбатан қўлланилиши мумкин. ЖК 47-моддаси қоидалари асосида энгилроқ жазо тайинлаш фақат офицерлар таркибига кирувчи ҳарбий хизматчи, прапоршик, мичман ва ҳарбий хизматни контракт бўйича ўтаётган ҳарбий хизматчиларгагина қўлланилади;

2. ЖК нинг 57-моддасида энгилроқ жазо тайинлашнинг усуллари назарда тутилган бўлиб, булар: мазкур жиноят учун белгиланган жазонинг энг кам қисмидан ҳам камроқ жазо тайинлаш ва шу ҳуқуқий норманинг санкциясида назарда тутилмаган бошқа энгилроқ турдаги жиноий жазони тайинлашдир. ЖК нинг 47-моддасида эса энгилроқ жазо тайинлашнинг битта усули, яъни озодликдан маҳрум қилиш, қамоқ ёки ахлоқ тузатиш ишлари ўрнига шу муддатга хизмат бўйича чеклаш назарда тугилади;

3. ЖК нинг 57-модда қоидалари асосида энгилроқ жазо тайинлашда содир этилган жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражасини жиддий камайтирувчи ҳолатлар ва жазони энгиллаштирувчи алоҳида ҳолатлар эътиборга олинса, айбдорнинг қилмиши ва квалификация қилинган ҳуқуқий норманинг санкциясида кўрсатилган жазо ўрнига хизмат бўйича чеклашни тайинлаш фақатгина жазони энгиллаштирувчи алоҳида ҳолатларни эътиборга олиб эмас, балки оддий энгиллаштирувчи ҳолатларда ҳам қўлланиши мумкин.

ЖК нинг 43-моддасидаги жазо тизимига хизмат бўйича чеклашни жиноий жазо сифатида киритилишини ўз вақтида қилинган ва мақсадга мувофиқ бўлган, деб ҳисоблаймиз. Аммо Ўзбекистон судлари амалиётида бу жазо тури кам қўлланилмоқда. Республика Адлия Вазирлигининг маълумотларига кўра 1999 йил Ўзбекистон судларида 47-модда диспозициясида кўрсатилган шахсларга нисбатан хизмат бўйича чеклашнинг қўлланилиши тайинланган барча жазоларнинг 1, 4 фоизини ташкил қилмоқда. Фикримизча, бу янги жазо турини қўллашнинг аҳамиятига судлар етарли эътибор бермаяптилар.

ЖК даги жазо тизимига хизмат бўйича чеклаш жазосини киритилиши, шубҳасиз, ижобий ҳолдир. Аммо бизнинг фикримизча, 47-модданинг таҳрири камчиликларидан холи эмас. Жумладан, ЖК нинг 47-моддаси 3-қисмида “Хизмат бўйича чеклаш тариқасидаги жазони ўташ муддати давомида маҳкумнинг мансабини, ҳарбий ёки махсус унвонини ошириш мумкин эмас (?), жазо ўтилган вақт эса, унинг кўп йил ишлаганлик, навбатдаги ҳарбий ёки махсус унвон ҳамда пенсия олиш учун асос бўладиган хизмат муддатига қўшилмайди (?)”, дейилган. Лекин бу модданинг биринчи қисмида хизмат бўйича чеклашнинг-офицерлар таркибига кирувчи ҳарбий хизматчи, прапоршик, мичман ва ҳарбий хизматни контракт бўйича ўтаётган шахсларга нисбатан қўлланилиши кўрсатилиб, махсус унвонга эга бўлганлар гуруҳ кимларнинг кириши айтилмаган.

Бизнинг фикримизча ЖК нинг 47-моддасининг 1 ва 2-қисмларидаги бундай номутаносиблик бартараф қилиниши лозим.

ЖКнинг 47-моддасининг 2-қисмида ишнинг ҳолатлари (енгиллаштирувчи ҳолатлар эътиборга олинаётган бўлса керак-муаллиф) ва айбдорнинг шахсини эътиборга олиб, суд уч йилдан ортиқ бўлмаган озодликдан маҳрум қилиш, қамоқ ёки ахлоқ тузатиш ишлари жазоси ўрнига шу муддатга хизмат бўйича чеклаш жазосини қўллаш мумкин, дейилган. Лекин шуни айтиш керакки, хизмат бўйича чеклаш жазоси ахлоқ тузатиш ишларига нисбатан оғирроқ жазо ҳисобланади, фикримизча, бундай ноаниқлик ҳам тузатилиши керак.

Агар содир этилган жиноятда энгиллаштирувчи ҳолатлар билан бирга оғирлаштирувчи ҳолатлар ҳам мавжуд бўлса, ЖК нинг 57-моддасини қўллаш мумкинми? деган ҳақли савол туғилади. Суд амалиётида бу масала ижобий ҳал қилинмоқда. Энгиллаштирувчи ва оғирлаштирувчи ҳолатлар ишда рақобатлашган тақдирда суд энгиллаштирувчи ҳолатларни алоҳида ҳолатлар, деб ҳисобласа, ЖК нинг 57-моддасини қўллаш ёки қўлламаслик масаласи, содир этилган жиноятнинг ижтимоий хавфлилик даражаси ва айбдорнинг шахсига боғлиқ бўлади.

Айрим судлар асоссиз равишда ишдаги алоҳида ҳолатларни энгиллаштирувчи ҳолатлар билан бир хил деб ҳисоблайдилар. Бундай ҳолда айбдорнинг қилмишига фақат жиноят квалификация қилинган модданинг санкцияси доирасидагина жазо тайинлаш мумкин.

Муस्ताқил Республикаимизнинг биринчи Жиноят Кодексидаги юқорида айтилган энгиллаштирувчи ҳолатлар, албатта жиноят ҳуқуқида олдинга қўйилган қадамдир.

Мамлакатимиз судлари томонидан қилмишни содир этган шахсларга нисбатан ишдаги оғирлаштирувчи ва энгиллаштирувчи ҳолатларни эътиборга олиниши адолатли жазо тайинланиши учун асос бўлиб хизмат қилади. Шундай экан, Республикаимиз судлари қонун доирасида энгиллаштирувчи ҳолатларни эътиборга олган ҳолда қонунда белгиланган ҳам энгилроқ жазо тайинлашлари мумкин.

Ш. Убайдуллаева
Соискатель ТГЮИ

ПОДХОДЫ К ПРАВОВОМУ РЕГУЛИРОВАНИЮ МЕЖДУНАРОДНЫХ ТОРГОВО-ЭКОНОМИЧЕСКИХ ОТНОШЕНИЙ

Правовое регулирование международных экономических отношений предполагает соответствующее воздействие на межгосударственные отношения и отношения между хозяйствующими субъектами разных стран.

В теории международного права правовое регулирование международных экономических отношений определялось как правовое воздействие, которое устанавливает рамки активного поведения, предписания, разрешения или запрещения, конкретные варианты поведения с целью поддержания порядка, стабилизации и нормального функционирования системы международных экономических отношений, закрепляя при этом взаимовыгодные отношения, способствуя созданию и развитию новых и постепенному вытеснению изживших себя отношений¹.

В качестве специфики правового регулирования международных экономических отношений А.Г.Богатырев указывал на то, что оно направлено на регулирование разнохарактерных отношений: межгосударственных (властных), субъектами которых являются только государства, и немежгосударственных (невластных), в которых участвуют различные субъекты (государства, физические и юридические лица различных государств)².

Международные экономические отношения, их правовое регулирование в наше время определяются, в частности, такими факторами общемирового значения, как:

- широкомасштабная торгово-экономическая глобализация;
- универсально-ориентированное публично-правовое регулирование международной торговли в рамках Всемирной торговой организации (ВТО);
- унификация и гармонизация частноправовых условий международной торговли как на межгосударственном, так и на негосударственном уровне;
- региональное сотрудничество в регулировании торгово-экономических отношений³.

Указанные факторы характерны их значимостью в правовом регулировании международных торгово-экономических отношений.

В процессах регулирования международных торгово-экономических отношений государства используют следующие методы:

- метод двустороннего регулирования отношений: в торговых договорах, соглашениях о товарообороте или поставках товаров, соглашениях об экономическом и научно-техническом сотрудничестве;
- метод многостороннего регулирования: «пакетом» соглашений системы ВТО, включая тексты ГАТТ, ГАТС, ТРИП, а также многосторонними товарными

соглашениями и в рамках других международных организаций (ОПЕК и др.) и соглашений;

- метод наднационального регулирования; элементы такого регулирования используются в рамках международных организаций – ВТО, МВФ и т.п.;
- метод диспозитивного регулирования – с помощью диспозитивных норм международного права;
- метод императивного регулирования – с помощью императивных норм международного права.

Как отмечает В.М.Шумилов, регулирование международных торгово-экономических отношений происходит на различных уровнях: глобальном, региональном, двустороннем, отраслевом⁴.

Воздействие на межгосударственные отношения осуществляется с помощью международно-правового регулирования. Как разновидность правового регулирования международно-правовое регулирование международных экономических отношений определяется как процесс воздействия норм международного права на систему межгосударственных экономических отношений с целью поддержания в них определенного порядка, нормального функционирования и развития⁵.

Правовое регулирование международных торгово-экономических отношений на глобальном уровне осуществляется, прежде всего, в рамках ООН. Координация экономической и социальной деятельности специализированных учреждений и органов ООН, в частности по проблемам экономического развития, мировой торговли, индустриализации, освоения природных ресурсов и т.д., происходит через Экономический и Социальный Совет (ЭКОСОС).

Правовое регулирование межгосударственного сотрудничества в области торговли является особо важным⁶. В целях урегулирования торговых взаимоотношений государств в 1947 г. было заключено многостороннее Генеральное соглашение о тарифах и торговле (ГАТТ). В его основе лежат принципы наибольшего благоприятствования и недискриминации. На базе этого соглашения постепенно образовалось de facto международное учреждение с постоянным Секретариатом. По соглашению, всякая таможенно-тарифная льгота, предоставляемая одной из стран-участниц другой стране-участнице, автоматически, в силу принципа наибольшего благоприятствования, распространяется на все другие страны - участницы ГАТТ.

Решения, принимаемые в рамках ГАТТ, оформляются в договорном порядке и юридически обязательны для государств-участников. Особыми льготными условиями пользуются в ГАТТ развивающиеся страны.

В конце 1993 г. были приняты новые «ГАТТ-1994» и Соглашение о торговле услугами (ГАТС). Сфера применения системы ГАТТ значительно расширилась, и было решено преобразовать ее к 1995 г. во Всемирную торговую организацию (ВТО).

⁴ Шумилов В.М. Международное публичное экономическое право. –М., 2001.

⁵ Кучер Б.И. Международное экономическое право (Вопросы правового регулирования международных экономических отношений). –Киев, 1988. –С.42.

⁶ См.: Файзиев М., Мухамеджанов О. Международное сотрудничество и Узбекистан. –Т.: ТГЮИ, 2000; Хамедов И.А., Алимов А.М. Узбекистан Республикасида ташқи иқтисодий фаолият асослари: Дарслик. –Т., 2001; Камаров А. Основы международного торгового права. –Т., 2008; Гулямов С. Халқаро савдо ҳуқуқи. –Т., 2002.

¹ Кучер Б.И. Международное экономическое право (Вопросы правового регулирования международных экономических отношений). –Киев, 1988. –С.36.

² Богатырев А.Г. Инвестиционное право. –М., 1992. –С.59.

³ См. подробнее: Вельяминов Г.М. Международное экономическое право и процесс: Учебник. – М.: Волтерс Клувер, 2004.

В 1964 г. была учреждена Конференция ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД), представляющая собой автономный орган ООН. Основная цель ее – содействие международной торговле, в частности торговле сырьевыми, промышленными товарами и так называемыми «невидимыми статьями» (транспорт, передача технологии, туризм и т. п.), а также в области финансирования, связанного с торговлей. Особое внимание уделяется проблемам торговых преференций и иных льгот для развивающихся стран.

Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) – вспомогательный орган Генеральной Ассамблеи ООН – была создана в 1966г. в целях содействия развитию права международной торговли, в частности путем подготовки проектов международных конвенций и других документов. ЮНСИТРАЛ подготовила, среди прочих актов, Конвенцию об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 г. и Протокол о поправках к ней 1980 г., Конвенцию о морской перевозке грузов 1978 г., Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.

Для регулирования международной торговли отдельными сырьевыми товарами были заключены многосторонние соглашения и создан ряд международных организаций с участием государств – импортеров и экспортеров (по олову, пшенице, какао, сахару, натуральному каучуку, кофе, оливковому маслу, хлопку, джуту, свинцу и др.) либо только экспортеров (по нефти). Целями таких организаций являются смягчение резких колебаний цен, сбалансированность соотношений спроса и предложения при помощи закрепления за странами-экспортерами квот и обязательств импортеров по закупкам товаров, установления максимальных и минимальных цен и создания системы «буферных» запасов товаров.

Наиболее значительный пример организации стран-экспортеров (в основном развивающихся) представляет Организация стран-экспортеров нефти (ОПЕК), имеющая своей задачей защиту интересов нефтедобывающих стран посредством согласования допустимых цен на нефть и ограничения в этих целях нефтедобычи установленными для каждой страны квотами.

В числе международных организаций, образованных в целях содействия международной торговле и имеющих значение в торгово-экономической деятельности, можно назвать Международную торговую палату, Международное бюро публикации таможенных тарифов, Международный институт по унификации частного права (ЮНИДРУА).

Важное значение в регулировании международного торгово-экономического сотрудничества имеет валютно-финансовая область, целью которой является обеспечение необходимых условий для взаимных валютных расчетов, платежей, кредитования и т. п.

В 1945 г. были созданы как специализированные учреждения ООН Международный банк реконструкции и развития (МБРР) и Международный валютный фонд (МВФ), в рамках которых сосредоточено практически все сотрудничество в валютно-финансовой сфере на глобальном уровне.

В цели МБРР (или иначе Мировой банк) входят содействие реконструкции и развитию экономики государств - членов Банка, поощрение частных иностранных капиталовложений, предоставление займов для развития производства, а также содействие росту ме-

ждународной торговли и поддержанию равновесия платежных балансов. Членами МБРР могут быть лишь государства-члены МВФ.

Целью МВФ является содействие международному сотрудничеству по вопросам, касающимся валюты и международной торговли, а также по созданию многосторонней системы расчетов по текущим сделкам между государствами-членами и устранению ограничений в обмене валюты, препятствующих мировой торговле.

Правовое воздействие на немежгосударственные экономические отношения осуществляется и с помощью национально-правового регулирования. В его рамках было предложено выделить, в качестве разновидности, «негосударственное регулирование». Это предложение было основано на необходимости отграничения предписаний, являющихся результатом правотворческой или правоприменительной деятельности государства и его органов (международные договоры, национальное законодательство, решения государственных судов), от положений, возникших в процессе деятельности самих участников делового оборота или организаций, их объединяющих, либо в связи с такой деятельностью (обычные правила, договорные условия, арбитражная практика и др.)¹.

Мы считаем целесообразным определить негосударственное регулирование как автономное регулирование международных торгово-экономических отношений. Выделение автономного регулирования позволяет подчеркнуть в нем господство принципа автономии воли. В отличие от автономного регулирования, государственное регулирование осуществляется государствами, их органами и должностными лицами на международном и национальном уровнях. В рамках государственного регулирования можно выделить такие подвиды, как международно-правовое и национально-правовое регулирование. Национально-правовое государственное регулирование делится, в свою очередь, на общее и индивидуальное регулирование. Автономное регулирование осуществляется в пределах индивидуального регулирования.

С учетом особенностей регулируемых общественных отношений правовое регулирование имеет либо императивный, либо диспозитивный, либо рекомендательный характер².

Все три вида форм правового регулирования называют также регулятивными элементами правовой системы, которыми помимо права (международного и национального) являются обычные правила, контрактные условия, решения судебных органов³.

Правовое регулирование международных торгово-экономических отношений обладает внутренней системой, состоящей из регулируемой и регулирующей подсистемы. Регулируемой подсистемой являются международные торгово-экономические отношения, а регулирующей – субъекты и средства регулирования.

Правовое регулирование международных торгово-экономических отношений всегда носит целенаправленный характер. Цель его – воплощение правовых

¹ Зыкин И.С. Негосударственное регулирование // Международное частное право: современные проблемы. Сборник статей. – М., 1994. – С.405.

² Алексеев С.С. Общая теория права. В 2-х т. Т.2. – М., 1982. – С.196.

³ Зыкин И.С. Договор во внешнеэкономической деятельности. – М., 1990. – С.26.

предписаний в поведении субъектов. Эта цель должна соотноситься с социальными целями, которые находятся далее целей правового регулирования¹. В качестве общих целей правового регулирования международных экономических отношений в литературе указывались развитие, углубление и укрепление равноправного и взаимовыгодного международного экономического сотрудничества². Среди частных целей в литературе отмечались следующие:

1) содействие обеспечению мира как основополагающего условия улучшения мировой экономической обстановки;

2) обеспечение необходимой стабильности и надежности международных экономических отношений;

3) содействие перестройке международных экономических отношений на справедливой и демократической основе;

4) содействие международному экономическому сотрудничеству в интересах социального прогресса народов мира;

5) создание благоприятного международно-правового режима для разрешения глобальных проблем;

6) содействие устранению из международной практики любых форм дискриминации, диктата, принудительных экономических действий как средства политического давления;

7) создание системы международной экономической безопасности;

8) регулирование процессов международного разделения труда и экономической интеграции³.

Исходя из изложенного выше, мы пришли к выводу, что под понятием правового регулирования международных торгово-экономических отношений следует подразумевать: правовое регулирование на государственном и автономном уровнях путем воздействия на международные торгово-экономические отношения в целях их упорядочения на основе международно-правовых принципов и норм.

В заключении стоит согласиться с В.М.Шумиловым в том, что юридически правопорядок в области международных торгово-экономических отношений строится на основе принципов и норм, закрепленных в системе двусторонних и многосторонних договоров, а также в международно-правовых обычаях⁴.

По нашему мнению, можно прийти к выводу, что эффективность правового регулирования международной системы торгово-экономического сотрудничества в целом определяется социально-экономической и технической эффективностью международно-правовых принципов и норм, принятых в системе международных организаций, к компетенции которых отнесено ее администрирование, в том смысле, что, во-первых, у государств-членов существует социально-экономическая база, достаточная для обеспечения

потребностей взаимодействия экономик интегрирующихся государств, определенных или признанных в соответствующих международно-правовых нормах и документах; во-вторых, международно-правовые нормы, принятые в ходе международного торгово-экономического сотрудничества и развития интеграции, необходимым образом имплементируются в правовых системах интегрирующихся государств, так что создаются все необходимые условия для правореализации конкретных предприятий, действующих на территории интегрирующихся государств, по всем вопросам, отнесенным к компетенции соответствующих международных организаций.

¹ Чалый А.А. Элементы механизма международно-правового регулирования // Вестник Киевского университета. Международные отношения и международное право. –С.30–31.

² Кучер Б.И. Международный экономический правопорядок (Вопросы правового регулирования международных экономических отношений). –Киев, 1988.

³ Комарова Л.А. Международно-правовые принципы и формы экономического сотрудничества государств. –М., 1986. –С.10–14.

⁴ См., подробнее: Шумилов В.М. Международное публичное экономическое право. –М., 2001.

Г. Рустамбаева
Магистрант УМЭД

О МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫХ ОСНОВАХ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА

Ныне в мировой практике возрастает значение арбитражного способа разрешения международных коммерческих споров, данные споры рассматриваются в международном коммерческом арбитраже. Актуальность правового регулирования международного коммерческого арбитража с одной стороны, и существенные различия в национальном праве, регулирующем деятельность международного коммерческого арбитража, с другой, порождает потребность в упорядочении этой деятельности и достижения единообразия.

В результате существующих проблем в правовом регулировании международного коммерческого арбитража, в его регулировании увеличивается роль международного права, прежде всего международных договоров в обеспечении нормального функционирования арбитражного института. Роль международного права в разрешении международных коммерческих споров проявляется в трех направлениях: а) унификация процессуальных норм в целях обеспечения единообразия в процедуре рассмотрения международных коммерческих споров в арбитражах разных государств; б) создание международно-правовой основы для признания и принудительного исполнения решений арбитража одного государства на территории других; в) создание и определение правовых основ деятельности специализированных международных центров по рассмотрению определенных видов коммерческих споров.

В настоящее время, в урегулировании указанного международного сообщество уделяет значительное внимание унификации арбитражного процессуального права. Существует ряд международных актов в этой области. Они отличаются и по содержанию, и по юридической силе, и по способу применения. Многие из них были подготовлены в рамках ООН. Прежде всего можно отметить Европейскую конвенцию о внешнеторговом арбитраже 1961 г.¹ Она была разработана под эгидой Экономической комиссии ООН для Европы, принята в Женеве 21 апреля 1961 г. и вступила в силу 7 января 1964 г. Конвенция вышла за региональные рамки в результате присоединения европейских государств.

Конвенция содержит правила, определяющие порядок формирования арбитража, рассмотрения дела, вынесения решений, а также условия и последствия признания арбитражного решения недействительным. Конвенция применима как к арбитражу ad hoc, так и к «постоянным арбитражным органам», при условии, что стороны, передающие свой спор на арбитражное разбирательство, имеют местонахождение на территории разных Договаривающихся государств (ст. 1).

Конвенция довольно подробно регламентирует порядок взаимоотношений между арбитражем и госу-

дарственным судом (ст. 6). Она устанавливает общий принцип, согласно которому государственный суд обязан отказаться от рассмотрения спора, по которому между сторонами заключено арбитражное соглашение. Кроме того, установлен порядок отвода государственного суда, порядок рассмотрения государственным судом вопроса о наличии или действительности арбитражного соглашения и правила выбора права, по которому этот вопрос должен решаться.

При всей важности предусмотренных в ней решений Конвенция не получила широкого применения; даже в Европе она не является общеприменимой (например, Великобритания до сих пор не присоединилась к ней). Конечно, она не может претендовать на роль своеобразного международного арбитражного процессуального кодекса, но она способствует эффективности коммерческого арбитража.

Нежелание государств связывать себя юридическими обязательствами по международному арбитражному процессу, что показала практика существования Европейской конвенции, привело к использованию иной формы сближения арбитражного процессуального права – создание Типового закона ЮНСИТРАЛ о международном коммерческом арбитраже². Он был разработан в Комиссии ООН по праву международной торговли, одобрен Генеральной Ассамблеей ООН 11 декабря 1985 г. и рекомендован государствам в качестве модели соответствующего национального закона.

Типовой закон не является международным договором и, следовательно, не обладает обязательной юридической силой. Тем не менее он сможет сыграть важную роль в сближении арбитражного процессуального права. Единообразие будет достигаться в процессе принятия национальных законов, основанных на одинаковых, одобренных мировым сообществом, правилах, сформулированных в Типовом законе. Многие страны уже приняли соответствующие законы.

В международной коммерческой практике довольно часто применяются арбитражные регламенты, разработанные в рамках ООН: Арбитражный регламент Экономической комиссии ООН для Европы 1966 г.. Правила международного коммерческого арбитража Экономической комиссии ООН для Азии и Дальнего Востока 1966 г.. Арбитражный регламент Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) 1976 г. Все три документа представляют собой унифицированные правила арбитражной процедуры для арбитража ad hoc.

Наибольшее распространение в международной практике получил Регламент ЮНСИТРАЛ, принятый резолюцией Генеральной Ассамблеей ООН 15 декабря 1976 г. в качестве рекомендации для использования в международной торговле путем ссылок на него в контрактах. В литературе отмечается довольно высокий профессиональный уровень данного документа, благодаря чему даже постоянные арбитражи допускают его применение в дополнение к своим собственным арбитражным регламентам².

Порядок формирования арбитража и процедура рассмотрения спора составлен таким образом, что, если стороны договорились о рассмотрении спора арбитражем ad hoc, то он не может не состояться.

¹ См., текст Конвенции: http://www.vneshmarket.ru/content/document_r_43115361-B217-477D-A41C-8C1F2A7E2DCF.html

² См.: <http://base.garant.ru/10135203/>

Так, если сторона (стороны) уклоняется от назначения арбитра в течение 30 дней после получения от другой стороны предложения о формировании арбитража, или стороны не пришли к соглашению о составе арбитража, то по просьбе любой из сторон это делает компетентный орган, согласованный сторонами (например, торговая палата какого-либо государства); если компетентный орган не назначил арбитра (арбитра), независимо по каким причинам, или стороны не договорились о компетентном органе в течение 60 дней после поступления соответствующего предложения, то любая сторона может обратиться к Генеральному секретарю Постоянного третейского суда в Гааге с просьбой назначить компетентный орган, который и сформирует состав арбитража (ст. 6-8). Как правило, арбитраж состоит либо из одного арбитра, либо из трех.

Также гибко решаются и все вопросы процедуры арбитражного разбирательства: место и язык арбитражного разбирательства; подача искового заявления, возражений по нему и представление доказательств по делу; порядок слушания дела; виды решений арбитража и правила их вынесения и пр. Например, место арбитражного разбирательства определяется сторонами; если стороны его не определили, то место разбирательства определяется арбитражем с учетом обстоятельств дела; если стороны определили город или страну, то арбитраж определяет конкретное место в пределах города, страны; независимо от места разбирательства арбитраж имеет право проводить слушания или осуществлять отдельные процессуальные действия в любом месте, которое он найдет надлежащим с учетом обстоятельств разбирательства (ст. 16). Подобная гибкость и многовариантность направлена на создание условий для быстрого и эффективного рассмотрения дела. ЮНСИТРАЛ кроме Арбитражного регламента разработал и Согласительный регламент, рекомендованный Генеральной Ассамблеей ООН 4 декабря 1980 г. Согласительная процедура в отличие от арбитражной, которая завершается вынесением обязательного решения, направлена на поиски компромиссного варианта решения, устраивающего обе стороны. Если компромисс не найден и примирение сторон не состоялось, ничто не мешает сторонам обратиться к арбитражному разбирательству. Однако члены согласительной комиссии (посредники) не могут быть арбитрами по тому же спору между теми же сторонами (ст. 19).

Рассмотренные регламенты так же, как и Типовой закон, не являются международными договорами и не имеют обязательной юридической силы. Они применяются только тогда, когда стороны прямо оговорили это в контракте. Однако их роль в сближении (гармонизации) арбитражной процедуры значительна, она может даже превосходить роль международных договоров и Типового закона. Частое обращение участников международных хозяйственных связей к регламентам для рассмотрения конкретных споров, особенно к Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ в силу его высокого авторитета, приводит к формированию единообразной арбитражной процедуры рассмотрения международных коммерческих споров на практике.

В области международного коммерческого арбитража действуют несколько региональных международных договоров. Один из них – Конвенция о раз-

решении арбитражным путем гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества, подписанная в Москве 26 мая 1972 г. странами-членами СЭВ (Московская конвенция). Конвенция продолжает действовать и в настоящее время¹.

Главными отличительными особенностями Московской конвенции являются закрепление двух взаимосвязанных правил: об обязательности арбитражно-рассмотрения споров и о подсудности.

Ст. 1 устанавливает обязательное рассмотрение споров между хозяйственными организациями стран-участниц Конвенции в арбитражном порядке с исключением подсудности таких споров государственным судам. Это расходится с основополагающим принципом международного коммерческого арбитража о добровольности арбитражного разбирательства: обязательной предпосылкой такого разбирательства является наличие соглашения сторон о передаче спора в арбитраж.

Правило об обязательности арбитражного рассмотрения сочетается с правилом об обязательной подсудности: компетентным арбитражным судом является суд при торговой палате страны-ответчика (ст. 2). И это положение расходится с общепринятой практикой, согласно которой стороны вольны в выборе арбитражного суда для передачи ему своего спора. Наличие в Конвенции оговорки, что стороны могут отступить от общего правила и передать спор в арбитражный суд при торговой палате третьей страны-участницы, смягчает общий императив, но ничего не меняет по существу. В результате, в арбитраже может рассматриваться международный коммерческий спор без наличия соглашения между сторонами спора и без их выбора конкретного арбитражного суда.

К региональным международным соглашениям в области арбитража также относятся Межамериканская конвенция о международном коммерческом арбитраже, заключенная в Панаме 30 января 1975 г., Арабская конвенция о международном коммерческом арбитраже 1987 г.

Таким образом, рассмотренные международные документы создают ощутимую поддержку международному коммерческому арбитражу; их цель – создание национального арбитражного законодательства, определяющего юрисдикцию арбитража и процедуру разбирательства.

Важным направлением международно-правового регулирования коммерческого арбитража является создание правовой основы для признания и исполнения решений, вынесенных арбитражем на территории одного государства, на территории другого государства (иными словами, иностранных арбитражных решений). Принудительное исполнение решения иностранного арбитража в случае уклонения стороной от его добровольного исполнения имеет особую значимость для участников международного хозяйственного оборота, но оно сталкивается с большими сложностями. Эта проблема в значительной мере решается с помощью международного права. Существует специальная конвенция по данной проблеме, но, кроме того, практически в любом международно-правовом акте по международному коммерческому арбитражу есть статьи, предусматривающие признание и исполнение иностранных арбитражных решений.

¹ См.: <http://base.garant.ru/10164563/>

10 июля 1958 г. на конференции ООН в Нью-Йорке была принята Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений. Нью-Йоркская конвенция пользуется большим признанием, в ней участвует более 100 государств.

Нью-Йоркская конвенция обязывает государства признавать и исполнять иностранные арбитражные решения так же, как и решения собственных арбитражей. В целом Конвенция устанавливает довольно надежные гарантии для исполнения иностранных арбитражных решений, вынесенных не только в другой стране-участнице, но в любой иной стране, а также гарантии признания соглашений об арбитраже, исключающих споры из юрисдикции государственных судов.

Третьим направлением сотрудничества государств в рассматриваемой области является создание специализированных международных арбитражных центров для разрешения определенных видов коммерческих споров, представляющих повышенный интерес для развития международных торгово-экономических отношений. В частности, на основе Конвенции о разрешении инвестиционных споров между государствами и лицами иных государств был учрежден Международный центр по разрешению инвестиционных споров (МЦРИС). Конвенция была разработана под эгидой Международного банка реконструкции и развития, принята 18 марта 1965 г. и вступила в силу 14 октября 1966 г. (ее обычно называют Вашингтонской конвенцией). В ней участвует более 100 государств.

МЦРИС – уникальный постоянно действующий арбитражный орган, созданный в форме организации, обладающей международно-правовой правосубъектностью (ст. 18), со своей специальной юрисдикцией. Центр разрешает споры, отвечающие одновременно трем условиям: а) разрешаются только споры между государством-участником Конвенции и физическим или юридическим лицом другого государства-участника Конвенции; б) спор должен быть инвестиционным, то есть правовой спор, возникающий непосредственно из инвестиций; в) необходимо наличие соглашения в письменной форме, заключенного между сторонами спора, о передаче его на рассмотрение в Центр (ст. 25). Конвенция не предусматривает обязательной передачи инвестиционных споров в Центр.

Вашингтонская конвенция устанавливает два механизма разрешения инвестиционных споров: примирительную процедуру и арбитражную процедуру. Они не соподчинены между собой: стороны спора вправе избрать любую из них, либо использовать обе процедуры. Отличительной чертой Конвенции является то, что она обеспечивает создание относительно законченной системы арбитражного процесса. В ней содержатся нормы, регулирующие порядок формирования арбитражного суда для рассмотрения конкретного спора; нормы, определяющие его компетенцию, а также соотношение его компетенции с компетенцией национальных судов; нормы, решающие вопросы выбора применяемого права; нормы, устанавливающие порядок признания и исполнения арбитражных решений, вынесенных в соответствии с Конвенцией и др.

Положения об арбитраже содержат многие двусторонние договоры с участием Республики Узбекистан. Это – торговые договоры, договоры об эконо-

мическом и научно-техническом сотрудничестве, договоры об оказании взаимной правовой помощи. За последнее время Республика Узбекистан стала участницей значительного числа двусторонних соглашений о взаимной защите иностранных инвестиций. Все они содержат норму о том, что споры между иностранным инвестором и принимающим государством, касающиеся размера и порядка осуществления компенсации за принудительно изъятые капиталовложения, разрешаются либо в арбитраже *ad hoc*, либо в каком-либо постоянно действующем арбитраже.

Таким образом, сложилась целая система межгосударственных договоров и иных международных актов, предусматривающих решение широкого комплекса вопросов, связанных с арбитражным рассмотрением коммерческих споров. С одной стороны, это свидетельствует о значимости коммерческого арбитража для развития международного торгово-экономического сотрудничества, а с другой, это способствует созданию надежно и эффективно функционирующей системы рассмотрения международных коммерческих споров.

Исходя из рассмотренного можно прийти к выводу, что на международном уровне существует определенная база регулирующая деятельность международных коммерческих арбитражей и рассмотрения в них споров. Но исходя из международного опыта и существующих международных документов следует создать и развить национальную правовую базу для развития деятельности международных коммерческих арбитражей в стране.

А.М. Маматқулов
Ўзбекистон Республикаси
Бош прокуратурасининг
Олий ўқув курслари катта ўқитувчиси

ЧЕТ ЭЛ ЭЛЕМЕНТИ БИЛАН МУРАККАБЛАШГАН ДЕЛИКТ МАЖБУРИЯТЛАРНИ ТАРТИБГА СОЛИШДА КОЛЛИЗИОН ТАМОЙИЛЛАР

Деликт мажбуриятларни тартибга солишда баъзи ҳолларда жавобгарнинг манфаатларини инобатга олиш керак бўлиб қолади ва шунинг учун ҳам “lex actus” коллизияси боғловчисини тулиқ четга суриб қўйиш нотўғри бўлар эди. Зарар етказилган жабрланувчининг ҳуқуқларини ҳимоя қилиниши фақатгина мулки ва манфаатлари жойлашган давлатнинг ҳуқуқи қўлланилган тақдирдагина кафолатланади. Бу ҳолатда жабрланувчининг олдиндан кўра билиш имкониятининг кафолатланиши, зарар етказувчига олдиндан кўра билиш имкониятини кафолатланишига нисбатан кам булмаган аҳамиятга эга эканлигини курсатиб беради. Бундан доимий яшаётган чет эл фуқаросининг ҳуқуқлари мазкур давлатнинг бошқа фуқаролари билан бир ҳилда ҳимоя қилинишини назарда тутати, деган хулосага келиш мумкин. Мазкур ҳолатда тегишли шахсга нисбатан камроқ ҳимояни назарда тутган бошқа давлатнинг ҳуқуқини қўллаш, ушбу фуқарони бошқа фуқаролар олдида тенглик тамойилига зид равишда ҳуқуқлари бузилишига олиб келади.

Шунинг учун деликт мажбуриятларни халқаро ҳимоя қилишга қаратилган Рим II Конвенцияси қабул қилиниш жараёнида ҳам қизғин муҳокама қилинган. Агар мазкур давлат жабрланувчининг доимий яшаш жойи ҳисобланса суд зарар юзага келган давлатнинг ҳуқуқи қўлланилишига афзаллик бериши керак, деган тақлиф муҳокама жараёнида илгари сурилади¹.

Америка қўшма штатларнинг “Халқаро хусусий ҳуқуқ бўйича биринчи қонунлар тўплами”да “деликт билан боғлиқ бўлган охириги ходиса руй берган жойнинг ҳуқуқи қўлланилиши керак” деган норма белгиланган. Интранационал деликтларда зарарнинг келиб чиқиши охириги ҳодиса бўлганлиги учун ушбу ҳуқуқий актга нисбатан “lex injuriae” коллизияси боғловчисини қўллаш назарда тутати. Бизнинг фикримизча, масалага бундай ёндашув мантиқан тўғри ҳисоблангани билан баъзи ҳолларда энг кичик аҳамиятга эга бўлган ходиса ҳам деликт мажбуриятларни вужудга келтирувчи асос бўлиши мумкин. Деликт мажбуриятларни тартибга солувчи коллизияси нормада “энг аҳамиятли бўлган охириги ходиса” тушунчасини белгиланишининг ўзи мазкур масаланинг ечими сифатида хизмат қилиши мумкин эди. Қонунчиликда энг аҳамиятли ходиса тушунчасини белгилаб қўйилиши ва ўта эгилувчан қонуннинг амалиётда қўллаш мураккаблиги ҳаракат содир этилган жойнинг ҳуқуқини қўллашга олиб келиши мумкин.

Давлатлар ўртасида тузиладиган икки тарафлама халқаро шартномаларда ёки халқаро конвенцияларда юқоридаги масаланинг адолатли ечимини топишга ҳаракат қилинган. Хусусан, Рим II Конвенциясининг 4-моддаси, 1-қисмида назарда тутилган қоидада “агар

мазкур ҳуқуқий ҳужжатда бошқача қоида назарда тутилмаган ҳолатда шартномадан ташқари мажбуриятларга нисбатан қўлланиладиган ҳуқуқ, зарар келиб чиқишига олиб келган ходисалар қайси давлатда рўй берганидан ёки мазкур ходисаларнинг билвосита оқибатлари қайси давлатда юзага келганидан катъий назар зарар келиб чиққан давлатнинг ҳуқуқи қўлланилади”.

Ушбу муносабатларни тартибга солишда халқаро Рим II конвенцияси ҳам “lex injuriae” коллизияси боғловчисини қўллайдди. Конвенция тегишли муносабатларни тартибга солишда келиб чиқадиган оқибатларни бевосита ва билвосита асосларига таянади. Бизнинг фикримизча, бевосита ва билвосита оқибатлар сифатида шахснинг соғлигига зарар етказилиши (бевосита оқибатлар) ва натижада меҳнат қобилиятини йўқотишини (билвосита оқибатлар) келтириш мумкин.

Америка қўшма штатларининг “Халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисида”ги биринчи қонунлар тўплами коллизияси омилининг доираси кенгроқ бўлишига қарамай, Рим II Конвенцияси қоидалари гарчи коллизияси омилининг доираси асосий зарарнинг келиб чиқиш жойи билан чекланиб қолсада мазкур конвенция қоидалари қўллаш қулай ва аниқлик касб этади. Рим II Конвенциясининг 4-моддаси 1-қисмида назарда тутилган норма ҳуқуқий табиатига кўра зарурат бўлганида эгилувчан қонун қўллаш учун ишлаб чиқилган. Мазкур конвенциянинг 3-моддасида белгиланишича, “4-модданинг 1-қисмида назарда тутилган давлатдан ташқари бошқа давлат билан боғловчи бошқа аҳамиятлироқ омиллари мавжуд бўлган тақдирдагина суд мазкур давлатнинг ҳуқуқини қўллаши мумкин”.

Тадқиқотчи Гразианонинг фикрича, замонавий халқаро хусусий ҳуқуқ доирасида илмий изланишлар олиб борган муаллифлар “lex injuriae”нинг афзал эканлигини таъкидлаб ўтишади. Чунки, ҳозирги вақтда деликт ҳуқуқининг индивидуал ҳуқуқларни ҳимоя қилиш, зарарни қоплаш ва ижтимоий ҳавфларни самарали тақсимлаш каби мақсадлари устун туради².

Мазкур масалани ҳал этиш бўйича баъзи давлатлар қонунчилиги ва тадқиқотчиларнинг ёндашувларини таҳлил этиш лозим. Юқорида таъкидлаб ўтганимиздек Рим II Конвенцияси зарарли оқибатлар келиб чиққан давлатнинг ҳуқуқига афзаллик беради. Бундан ташқари, Европанинг ижтимоий ва иқтисодий қўмитаси 2004 йил 2 июлда чиқарган қарорига асосан зарар етказишдан келиб чиқадиган мажбуриятларни тартибга солишда жабрланувчининг давлати ҳуқуқига афзаллик беради ва бир пайтда вақтда зарар етказган тарафнинг ҳам манфаатларини инобатга олади³. Греция Фуқаролик кодексининг 26-моддасига кўра, зарар етказиш оқибатида келиб чиққан мажбуриятларга нисбатан ҳаракатлар содир этилган давлатнинг ҳуқуқи қўлланилиши катъий белгиланган. Испания Фуқаролик кодексининг IV-боби 10.9-моддасида асосан “шартномадан ташқари мажбуриятларга нисбатан мажбурият юзага келишига сабаб бўлган ҳаракатлар содир этилган давлатнинг ҳуқуқи билан тартибга солинади. Шунга ўхшаш

¹ Opinion of the European Economic and Social Committee (note 5), OJ 2004. –P.4.

² T.K.Graziano. Europäisches Internationales Deliktsrecht. – Tübingen, 2003. –P.50.

³ Opinion of the European Economic and Social Committee (note 5), OJ 2004 C241, №.5.1. –P.3.

қоидалар Польша¹, Люксембург, Швеция² ва бошқа бир қатор давлатларнинг қонунчилигида назарда тутилган. Мазкур қоида Ўзбекистон Республикаси қонунчилигида ҳам назарда тутилади.

Австриянинг 1978 йил 15 июнда қабул қилинган “Халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисида”ги қонунининг 48-моддасига кўра “тарафлар томонидан шартномада ҳуқуқни танлаш ҳолатлари мавжуд бўлмаган тақдирда шартномадан ташқари мажбуриятлар ҳаркат содир этилган давлатнинг ҳуқуқи билан тартибга солинади”³. Италиянинг “Халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисида”ги қонунинг 62.1-моддасига асосан “умумий қоидаларга асосан зарар келиб чиққан жойнинг ҳуқуқи қўлланилсада, зарар етказиш бўйича ҳаракатлар содир этилган жойнинг ҳуқуқининг қўлланилиши тўғрисида жабрланувчи тараф фикр билдириши мумкин. Италия давлати халқаро хусусий ҳуқуқи жабрланувчининг манфаатларини кўпроқ ҳимоя қилишга қаратилганлигини таъкидлаб ўтиш лозим. Бундан ташқари Германия Фуқаролик Тузуқларининг Кириш қонундаги коллизия нормалар ҳам жабрланувчи тарафнинг манфаатларини ҳимоя қилишни назарда тутди. Жумладан, мазкур қонуннинг 40-моддасида “деликтларни коллизия тартибга солишда деликт содир этилган давлатнинг ҳуқуқи қўлланиланилиши”ни назарда тутди. Бироқ мазкур модданинг кейинги бандида “жабрланувчи унинг ҳуқуқларига зарар етказилган давлатнинг ҳуқуқини танлаши ҳам мумкин” деган қоида назарда тутилган. Германия ва Италия қонунчилигини таҳлилига назар ташлайдиган бўлсак, ушбу давлатларнинг қонунчилиги жабрланувчининг манфаатларини ҳимоя қилишда бўлган мойилликга нисбатан ёндашувларида фарқлар мавжуд. Яъни, Италия қонунчилиги бўйича жабрланувчи томонидан ҳуқуқни танлаш имконияти бўлмаганда зарар келиб чиққан жойнинг ҳуқуқи қўлланиланилса, Германия қонунчилиги ҳаракатлар содир этилган жойнинг ҳуқуқига ҳавола қилади.

Словакия ва Чехия Республикаларида “Халқаро хусусий ва процессуал ҳуқуқ тўғрисида”ги қонуннинг 15-моддасига асосан, “етказилган зарарни қоплаш бўйича даъволар зарар келиб чиққан жойнинг ёки етказилган зарарни қоплашни талаб этиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи ходиса рўй берган жойнинг ҳуқуқи билан тартибга солинади. Шартномалар ва бошқа ҳуқуқий ҳужжатлардан келиб чиқадиган мажбуриятларни ижро этмасликдан келиб чиқадиган зарар бундан мустаснодир”.

Нидерландиянинг “Коллизия ҳуқуқ тўғрисида”ги қонунининг 3-моддаси 1-қисмида деликтларга нисбатан *lex loci delicti* коллизия тамойили қўлланилиши белгиланган. Бироқ, Нидерландиянинг суд амалиётида агар зарар етказилган жой билан ҳаракатлар содир этилган жой ҳуқуқи бир-биридан фарқ қилса, бундай ҳолда зарар келиб чиққан жойнинг ҳуқуқи қўлланиланилишига доир келишув амал қилади⁴.

Словениянинг “Халқаро хусусий ҳуқуқ ва процесси

тўғрисида”ги қонунининг 30-моддаси 1-қисмида эса “Зарар етказишдан келиб чиқадиган шартномадан ташқари мажбуриятлар учун ҳаракатлар содир этилган жойнинг ҳуқуқи қўлланилади”.

Эстониянинг “Халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисида”ги қонунининг 50-моддаси 1-қисмида “Қонунга зид ва зарар етказишга сабаб бўлган ҳаракат ёки бошқа ходисалар рўй берган мамлакатнинг қонунчилиги билан тартибга солиниши” белгиланган. Мазкур модданинг 2-қисмига кўра “агар зарарли оқибатлар зарар етказиш бўйича ҳаракатлар амалга оширилган ёки ходисалар рўй берган давлатда юзага келмаган бўлса, бундай ҳолда жабрланувчининг талабига кўра бундай ҳаракатларнинг ёки ходисаларнинг оқибатлари юзага келган давлатнинг ҳуқуқи қўлланилади”.

Португалия Фуқаролик кодексининг 25-моддасига кўра зарар етказиш оқибатида келиб чиқадиган мажбуриятларга нисбатан ҳаракатлар содир этилган жойнинг ҳуқуқи қўлланилади. Мазкур модданинг кейинги бандларида зарар етказишдан келиб чиқадиган мажбуриятларга нисбатан ҳуқуқни қўллаш асослари белгилаб қўйилган. Бунга кўра, агар зарар етказувчи ҳаракатларнинг содир этилиши жойи билан зарарли оқибатлар келиб чиққан жой қонунчилигида фарқлар мавжуд бўлса ёки ҳаракатлар содир этилиши жойи жавобгарликни назарда тутмаса ва зарарнинг келиб чиққан жойи жавобгарликни назарда тутган бўлса бундай ҳолда зарар келиб чиққан давлатнинг ҳуқуқи қўлланилиши лозим. Юқоридаги таҳлилга кўра кўриб чиқилган давлатларнинг қонунчилигидаги ёндашувлар ичида Португалия қонунчилигидаги ёндашув ўзига хослиги билан ажраб туради. Бунда жабрланувчининг манфаатларини ҳимоя қилишга алоҳида эътибор берилмасада, мазкур ёндашув замирида зарарнинг қопланишини таъминлашга қаратилган асослар мавжуд. Япониянинг “Халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисида”ги қонунининг 17-моддасига асосан “зарар етказишдан келиб чиқадиган даъволарни шаклланиши ва натижаси зарарли оқибатлар келиб чиққан жойнинг ҳуқуқи билан тартибга солиниши лозим”.

Юқорида олиб борган таҳлилга асосланган ҳолда ҳозирги вақтда интернационал деликтларни ҳал этиш бўйича ягона ёндашув мавжуд эмаслиги тўғрисида хулосага келиш мумкин. Баъзи давлатлар мазкур муаммони бартараф этишда анъанавий ёндашувни қўллаган ҳолда деликтнинг содир этилган жойи сифатида эътироф этишади. Бу ёндашувнинг ўзига хос афзалликларини ҳисобга олган миллий қонунчилигимиз ҳам ушбу қоида қўллаб-қувватлайди. Бошқа баъзи давлатларда зарарли оқибатларнинг келиб чиқиши жойи деликтнинг содир этилиши жойи деб эътироф этилади.

Юқорида амалга оширилга таҳлилдан шунингдек хулоса қилиш мумкинки “*lex actus*” ва “*lex injuriae*” ўртасида танлашда бир қатор муҳим омилларни инобатга олиш зарур.

Тегишли муносабатларга нисбатан “*lex actus*” қўлланилгани тақдирда деликтларнинг олдини олувчи функциясига алоҳида урғу берилади. Чунки, бир давлатда ноқонуний содир этилган ҳаракатлар юзасидан иккинчи давлатда уларнинг оқибатлари вужудга келса “*lex actus*”ни қўллаш деликтнинг олдини олиш функциясини мустаҳкамлашдан иборат. Бу ерда деликт жавобгарлиги зарар етказганлик учун эмас, балким қонунни бузгалик учун қўлланилади.

Аксинча, давлат *lex injuriae*-ни қўллашга интилса,

¹ Параграфы 1 и 2 Закона «О международном частном праве» Польши.

² Закон Швеции «О международном частном праве» от 12 ноября 1965г.

³ *IPRG*, Published in the Austrian Official Journal, *BGBI*. No 304/1978

⁴ District Court of Arnhem, February 14, 1997, *NIPR* 1997, 247; Dutch Supreme Court November 19, 1993, *NJ* 1994, 622.

бундай холда деликтнинг компенсацион функцияси таъминланади, чунки харакатлар бу ерда содир этилмаганлиги учун, қонуннинг реакцияси фақатгина етказилган зарарга нисбатан хисобланади.

Лекин, кўриб чиқилганидек, зарар етказиш учун жавобгарликни олдиндан кўра билиш имкониятининг таъминланиши ҳам жуда муҳим аҳамият касб этади. Шундай холат бўлиши мумкинки, зарар етказувчи истикомат қиладиган давлати худудида ноқонуний булмаган харакатларни содир этиши, ва уланнинг оқибатлари бошқа давлатда ноқонуний сифатида курилиши мумкин. Бундай холда, зарар етказувчи томонидан содир этилаётган харакатларга нисбатан *lex injuriae*-нинг қўлланилиши унга нисбатан адолатсизликга олиб келиши мумкин, чунки ўз харакатларини истикомат қиладиган давлатининг худудида содир этган, ва у давлатнинг ҳуқуқига таянган.

Шунинг учун, бизнинг фикримизча, ҳозирги замон ҳуқуқий доктринасида делкитларда компенсацион функция устун туришини инobatга олган холда, Ўзбекистон Республикаси халқаро хусусий ҳуқуқида деликт содир этилган жой сифатида зарарли оқибатларнинг келиб чиққан жойи сифатида белгилаш зарурдир.

Лекин, бунда инobatга олиш зарурки, алоҳида холларда бундай холат зарар етказувчининг қонуний манфаатларига зарар етказиши мумкин. Шунинг учун, деликт содир этилган жой сифатида *lex injuriae* белгиланар экан, бунда истисно сифатида, агар зарар етказувчи унинг харакатларининг оқибатлари бошқа давлатда вужудга келишини билмаган бўлса, бундай холда зарарли харакатлар содир этилган жойнинг ҳуқуқи қўлланилиши лозим эканлигини кўрсатиш керакдир.

Юқорида қилинган хулосаларни инobatга олган холда, ЎзР ФК-нинг 1194-моддаси 1-қисмини қуйидагича ўзгартириш киритишни таклиф қиламиз: «Зарар етказилганлиги оқибатида келиб чиқадиган мажбуриятлар бўйича ҳуқуқ ва мажбуриятлар зарар юз берган мамлакатнинг ҳуқуқи бўйича белгиланади».

Ундан ташқари, 1194-моддага, юқорида назарда тутилган нормадан кейинги ўринда шунингдек қуйидаги нормани киритишни таклиф этамиз: «Агар, зарар етказувчи харакатлар бир мамлакатда, ва зарарли оқибатлар иккинчи мамлакатда руй берган бўлса, ва зарар етказувчи бундай зарарли оқибатларнинг иккинчи мамлакатда руй беришини билмаган, ва билиши лозим булмаган бўлса, бундай холда мазкур ҳуқуқ ва мажбуриятлар ҳаракат ёки бошқа холат юз берган мамлакатнинг ҳуқуқи бўйича белгиланади».

Ш. Батиров
Соискатель ТГЮИ

ПОНЯТИЕ “ПУБЛИЧНЫЙ ПОРЯДОК РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН” И ЕГО СОДЕРЖАНИЕ

Понятие публичного порядка (*ordre public, public policy*) отличается в судебной практике и доктрине многих государств крайней неопределенностью; более того, некоторые юристы утверждают что неопределенность — основной характерный признак этого понятия. Суды используют оговорку о публичном порядке с целью ограничения, а иногда и полного отрицания применения иностранного права. Определение пределов применения этой оговорки во многих государствах полностью предоставляется судебному усмотрению. В результате центр тяжести переносится на правоприменительную деятельность судов, справиться с горой помогает накопленный мировой опыт применения оговорки и высокая квалификация судей.

Несмотря на то, что термин "публичный порядок" имеет двухвековую историю, наука не дает единого универсального определения, например под публичным порядком понимают: важнейшие интересы государства или фундаментальные юридические основы, на которых основывается экономический и моральный порядок в обществе (Де Паж); совокупность правил, являющихся достаточно важными для того, чтобы было позволено поставить их выше индивидуальной воли (Де Арвай); принципы, лежащие в основе построения всей социальной структуры государства¹; положения, которые частные лица никогда не должны нарушать, т.к. общественная природа стоит на их страже (Альтлав); совокупность общественных институтов, которые нельзя нарушать и которые необходимы для жизни в обществе; основные принципы морали или концепция, которую человек воспринимает в обществе²; правила для защиты интересов, даже частных, рассматриваемых как самые важные для мира и благосостояния общества³; законы, сохранение которых необходимо в материальных или моральных общих интересах общества⁴. К публичному порядку относятся законы, которые изданы для удовлетворения общего экономического, нравственного, религиозного интереса; или законы, устанавливающие фундаментальные основы, на которых базируется организация общества⁵.

Ordre public подразумевает наличие неких установленных правил, норм, требований, которые являются основополагающими для существования и поддержания всей социальной структуры данного общества. Эти правила не только выступают в роли некоторых регуляторов, но и воспроизводят некие устойчивые связи, позволяющие в процессе социального взаимодействия продуцировать целостность социальной общности, которую мы можем идентифицировать, например, как государство. В этом случае государство возможно рассматривать как динамичную саморегулятивную систему, действующую во внешней среде,

1 Lewi W. The international ordre public II *Revue de Droit international prive*. - 1994, №1, p.58.

2 Fadliah I, L'ordre public dans les sentences arbitrales. - Paris, 1996, p.408-417. Parra-Aranguren G. General Course of Private International Law. - 210 *Recueil des Cours*, Akademie de Droit International de la Haye. - 1988-III, pp.92-96.

3 Malaurie Ph. L'ordre public et le contrat. T.I ed. Matot-Braine Reims.Paris, 1953, pp.261-263.

4 Гойхбарг А. Международное право. - М., 1928, с.45.

5 Брун М.И. Публичный порядок в международном частном праве. - Петроград, 1916, с. 22.

например, в мировом сообществе¹. Элементами данной системы в гражданско-правовом среде общественных отношений выступают частные субъекты (граждане и их объединения). Их согласованное взаимодействие на основе общепризнанных норм и стандартов поведения позволяет воспроизвести интегративное качество системных связей, обеспечивая целостность социума. Стихийное выражение этого процесса осуществилось в духовных традициях родоплеменного уклада жизни, в неписаных, передающихся из поколения в поколение этических законах, морали, нравственности, естественном праве, культурных традициях. Так, по мнению Ж.Ж. Руссо, переход от состояния "естественного" к состоянию "гражданскому" произвел в человеке весьма приметную перемену, заменив в его поведении инстинкт справедливостью, и придав его действиям тот нравственный характер, которого они ранее были лишены². Таким образом, можно предположить, что формирование *ordre public* происходило на базе ценностной системы, в основе которой лежали принципы естественного права, обычаи, религиозные нормы, моральные установки³. Эти начала в силу естественной природы человека⁴ (естественное право) или проникновения в самосознание человека (мораль, религия) до сих пор являются самыми глубокими и сильными регуляторами совместной жизни в обществе. Они отражают представления людей о добре и зле, справедливости, достоинстве, чести, трудолюбии, милосердии⁵, гуманизме, необходимости сохранения окружающей природной среды⁶. Именно исходящие из них принципы в общем виде поддерживают и санкционируют определенные общественные устои, строй жизни и формы межчеловеческого общения⁷.

В каждом социуме, в данном случае - государстве, складывается свой публичный порядок. Связано это с тем, что образующие, поддерживающие и репродуцирующие единство социальной группы связи могут существенно отличаться друг от друга. Государство, отражая культурные, национальные, религиозные особенности его общества, особенности конкретно-исторического развития политической организации, выражает единые морально-концептуальные принципы, выработанные его гражданами⁸, которые могут не совпадать с ценностной системой, существующей в другом государственном образовании. Данный факт непосредственным образом проецируется и в итоге проявляется на специфике правовых систем государств. Понятия нравственного и морального (соответственно, безнравственного и аморального) в каждом обществе варьируется. Кроме того, право "соответствует физическим свойствам страны, ее климату, качествам почвы, ее положению, размерам, образу жизни ее народов, степени

свободы, допускаемой устройством государства, религии населения, его склонностям, богатству, численности, торговле, нравам, обычаям, наконец, оно обусловлено обстоятельствами своего возникновения, порядком вещей, на котором оно утверждается⁹. Различие этих факторов приводит и к неидентичности правовых систем каждого из государств и соответственно, неодинаковым механизмам законодательной регуляции общественных отношений.

Кроме права и морали, политическая, экономическая, социальная подсистемы, как выражение *ordre public*, также будут иметь "национальную" специфику. Причины этих особенностей аналогичны причинам, вызывающим различия в правовой и законодательной системе каждого государства. Эти составляющие также подвержены влиянию моральных, нравственных, религиозных, расовых, культурных, географических, иных факторов. Они также свидетельствуют о территориальной характеристике *ordre public*.

Таким образом можно заключить, что ни в одной стране, где законодательно предусмотрено применение оговорки о публичном порядке, не дается детальное определение этого понятия: либо используется формулировка «публичный порядок» без каких-либо разъяснений, либо даются самые общие ориентиры в виде указания на основные принципы права, на основы правопорядка, на публичные интересы. Законодатель самых разных стран исходит из того, что детальное определение в праве понятия публичный порядок едва ли возможно. Слишком оно многогранно и зависит от конкретных условий.

Для практики Республики Узбекистан характерен крайне осторожный подход к вопросу об использовании оговорки о публичном порядке, хотя возможность неприменения иностранного права есть. Наличие принципиального различия между нашим законом и законом другого государства не может само по себе быть основанием для применения оговорки о публичном порядке, поскольку такое применение этой оговорки могло бы привести к отрицанию применения в Республике Узбекистан права иностранного государства вообще. Следует отметить, что институт оговорки о публичном порядке представлен в нашем праве в качестве оговорки, обуславливающей отступление от нормального порядка функционирования механизмов международного частного права и международного гражданского процесса. Но, присутствуя в международных договорах и кодифицированных актах в виде общей формулы, сама по себе оговорка не способна дать правоприменителю достаточных ориентиров в решении стоящих перед ним задач.

Согласно законодательству Республики Узбекистан «иностранное право не применяется в случаях, когда его применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) Республики Узбекистан. В этих случаях применяется право Республики Узбекистан¹⁰». Законы Республики Узбекистан, как и другие национальные законы не раскрывает понятие «публичный порядок», а использует лишь ориентировочную формулировку «основы правопорядка», которая сама нуждается в расшифровке.

Парадокс публичного порядка состоит в том, что, несмотря на размытые и неполные определения публичного порядка, предлагаемые доктриной и законо-

1 Блауберг И.В., Юдин Э.Г. Становление и сущность системного подхода. - М., 1973. Блауберг И.В., Юдин Э.Г. Понятие целостности и его роль в научном познании. - М., 1972. Блауберг И.В., Садовский В.Н., Юдин Э.Г. Системный подход: предпосылки, проблемы, трудности. - М., 1969.

2 Руссо Ж.Ж. Трактаты. - М., 1969, с. 167-168.

3 Артемова О.Ю. Личность и социальные нормы в раннепервобытной общине. - М., 1987, с.25.

4 Правовая система Англии: Учебное пособие. - М., 2000, с.26.

5 Артемова О.Ю. Личность и социальные нормы в раннепервобытной общине. - М., 1987, с.24.

6 Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х томах. Под ред. Марченко М.Н. Том 2. Теория права. - М., 1998, с.20.

7 Философский энциклопедический словарь. - 2-е изд. М., 1989, с.378-379.

8 Дмитриева Г.К. Мораль и международное право. - М., 1991, с.42.

9 Монтескье Ш.Л. Избранные произведения. Пер. с фр. - М., 1955, с. 168.

¹⁰ Гражданский Кодекс РУз, Раздел 6; Глава 70; Статья 1164, Оговорка о публичном порядке; Ташкент «Адолат» 2011

дательством, за понятием «публичный порядок» стоят вполне реальные правовые принципы и нормы, в силу своей специфики пользующиеся особой защитой государства.

Несмотря на различные подходы к представлению о «публичном порядке» в судебной практике разных государств и различные взгляды конкретных авторов, можно выделить те элементы, которые чаще всего включаются в его содержание: во-первых, это — основополагающие принципы национального права соответствующего государства; во-вторых, это — нормы морали и справедливости; в-третьих — коренные интересы государства и его членов. В последнее время в связи с возрастающим влиянием международного права на национально-правовую сферу в «публичный порядок» включается четвертый элемент — общепризнанные принципы и нормы международного права, особенно нормы о правах человека.

Исходя из вышеизложенного, есть все основания полагать, что понятие «основы правопорядка(публичный порядок) Республики Узбекистан» включает четыре взаимосвязанных основных элемента:

1)основополагающие, фундаментальные принципы национального права, прежде всего, конституционные, а также частнопроводимые и гражданско-процессуальные;

2)общепринятые принципы морали, на которые опирается национальный правопорядок(обычай, религия...);

3)законные интересы наших граждан и юридических лиц, общества и государства, защита которых является основной задачей правовой системы страны;

4)общепризнанные принципы и нормы международного права, являющиеся частью нашей правовой системы, включая международно-правовые стандарты прав человека.

Так в преамбуле конституции РУз от 08.12.1991 года указано, что Народ Узбекистана, торжественно провозглашая свою приверженность правам человека и принципам государственного суверенитета, осознавая высокую ответственность перед нынешним и будущими поколениями, опираясь на исторический опыт развития узбекской государственности, подтверждая свою верность идеалам демократии и социальной справедливости, признавая приоритет общепризнанных норм международного права, стремясь обеспечить достойную жизнь гражданам республики, ставя задачей создание гуманного демократического правового государства, в целях обеспечения гражданского мира и национального согласия принимает в лице своих полномочных представителей настоящую Конституцию Республики Узбекистан¹. Т.е. приоритетным принципом и центральной идеей в организации каких-либо социальных отношений является – принципы приверженности правам человека, верность идеалам демократии и социальной справедливости... Также согласно ст. 20 Конституции Республики Узбекистан «Осуществление прав и свобод гражданином не должно нарушать законных интересов, прав и свобод других лиц, государства и общества²». Так, применяя к определенным спорным правоотношениям оговорку о публичном порядке, предполагается защита прав человека, идеалов демократии и социальной справедливости...

¹Конституция РУз; Преамбула; Ташкент «ЎЗБЕКИСТОН» НАШРИЁТ-МАТБАА ИЖОДИЙ УЙИ» 2011

²Конституция РУз; Раздел второй. Основные права, свободы и обязанности человека и гражданина; Глава V. Общие положения; Статья 20; Ташкент «ЎЗБЕКИСТОН» НАШРИЁТ-МАТБАА ИЖОДИЙ УЙИ» 2011

Согласно научной статье О.Т.Хазраткулова на тему «Понятие оговорки о публичном порядке и его роль в правовом регулировании³» религия и мораль также могут быть элементом понятия «публичный порядок Республики Узбекистан». Так например, суды общей юрисдикции в настоящее время в бракоразводных делах сторон сиюминутно не разводят. Супругам перед тем как развестись предоставляют от 3-х до 12-месяцев срока. Источником данной процедуры в нашем процессуальном праве по мнению автора является ислам, т.е. религия местного населения. Согласно мусульманскому праву женщина после развода не могла повторно выйти замуж в течении следующих 3-6 месяцев («идда»), ибо при наличии в утробе женщины ребенка практически легче определить отца ребенка.

Далее, согласно ч.1, ст. 1 ГК РУз гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты⁴. Данная статья предполагает защиту законных интересов наших граждан и юридических лиц, общества и государства, публичного порядка Республики Узбекистан. Согласно закону об отходах «ввоз на территорию Республики Узбекистан отходов, в том числе любых видов радиоактивных отходов иностранного происхождения, с целью хранения и захоронения запрещается. В порядке, установленном законодательством, допускается ввоз отходов только для их переработки и утилизации, при условии обеспечения безопасности жизни и здоровья граждан и окружающей среды⁵». В национальном законодательстве есть нормы защищающие публичный порядок и в сфере коммерческой жизнедеятельности, так например «...ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с законодательством, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей⁶». Но правовые отношения складывающиеся между хозяйствующими субъектами имеют иной подход. В практике международного коммерческого арбитража отмечается тенденция не придавать решающего значения *ordre public* страны, где проводится разбирательство. Такая практика вполне объяснима, коммерческие арбитражные суды призваны прежде всего защищать коммерческие интересы всех сторон правоотношений с иностранным элементом безотносительно их национальной принадлежности. Защита публичных интересов, имеющих особое значение для страны, к которой они относятся, не является их основной задачей. Их назначение - способствовать справедливому международному коммерческому обороту. С этой точки зрения применение категории публичного порядка не отражает суть их работы. Вместе с тем коммерче-

³О.Т.Хазраткулов. Оммавий тартиб тўғрисидаги изоҳ тушунчаси ва муносабатларни тартибга солишдаги роли. // “халқаро хусусий ҳуқуқнинг долзарб муаммолари” мавзусидаги илмий-амалий конференция материаллари тўплами. – Тошкент: ТДЮИ, 2010. – 116-123 б.

⁴Гражданский Кодекс РУз, Раздел 1; Глава 1; Статья 1. Основные начала гражданского законодательства; Ташкент «Адолат» 2011

⁵Закон Республики Узбекистан от 5 апреля 2002 г. N 362-II, «Об отходах», Статья 21 Ввоз отходов

⁶Гражданский Кодекс РУз, Раздел 1; Глава 1; Статья 1. Основные начала гражданского законодательства; Ташкент «Адолат» 2011

ские арбитражные суды не могут не учитывать, что решения, принимаемые ими, не исполняются автоматически, а впоследствии признаются и приводятся в исполнение государственными судами страны исполнения решения, которые в строго установленных законами случаях могут применить оговорку о публичном порядке. Однако, подчеркнем это будет решение не международного коммерческого арбитражного суда. При таких обстоятельствах, суды неизбежно сталкиваются с внутренними нормативными актами. Так например согласно ГПК Республики Узбекистан «Суд обязан разрешать дела на основании законов Республики Узбекистан. Суд применяет также другие нормативные акты, если они не противоречат Конституции и другим законам Республики Узбекистан ...¹».

На наш взгляд, общепризнанные принципы и нормы международного права также являются элементом понятия «основы правопорядка (публичный порядок) Республика Узбекистан». Такие принципы как принцип защиты прав человека, запрещение убийства, похищений, рабства, расовой, половой и религиозной дискриминации, террора, недопустимости исполнения договоров и осуществления действий, противоречащих добрым нравам, совершенных в обход закона составляют содержание общепризнанных принципов и норм международного права. Анализ вышеуказанных ценностей приводит к выводу о том, что международные ценности есть отражение общечеловеческой морали, общечеловеческих ценностей. Иными словами, в качестве ценностной ориентации здесь выступают морально-нравственные нормативы, общие для человечества. В качестве системообразующих ценностей мирового сообщества выступают общемировые концепции и правила, общепризнанные ценности, идеалы, цели и принципы². Среди них - "всеобщая справедливость", фундаментальные правила естественного права³, *ius cogens* в международном праве и принципы, общие большинству стран, признаваемые в международной деловой практике⁴. В современный период международные отношения складывается, прежде всего, при разработке текстов международных документов. Например, всеобщий мир и безопасность, равноправие, справедливость и международный правопорядок признаются высшими общечеловеческими ценностями в Уставе ООН.

Республика Узбекистан присоединившись к международным актам как Всеобщая декларация ООН прав человека от 10.12.1948 года, к Международному Пакту о гражданских и политических правах от 16.12.1966 года и к Международному Пакту об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966 года, имплементировав международные нормы и принципы в свое национальное законодательство предопределяет, что правоотношения внутри территории страны построены в гармонии с общепризнанными принципами и нормами международного права, являющиеся в свою очередь частью местной правовой системы, тем самым понятие «публичный порядок Республика Узбекистан» включает и международно-правовые стандарты прав человека.

В заключении можно отметить, что современный уровень "взаимодействия" различных правовых сис-

тем свидетельствует о гораздо более высоком уровне толерантности, чем прежде. Сегодня разные страны легче признают "правовые новеллы" других стран, что безусловно приводит к сужению применения концепции публичного порядка. Общемировые тенденции глобализации и усиления межгосударственных связей, прежде всего, экономических, обуславливают невозможность современного государства быть закрытой системой. Но Государство, обладая полнотой законодательной власти на своей территории должно понимать что присутствие некоторых иностранных норм в национальном правовом поле может быть воспринято как чужеродное тело, не вписывающееся в стройную правовую систему данного государства. Применение такой нормы может вызвать дестабилизацию культурно-духовных основ социума, нарушить его *order public*.

¹Гражданский Процессуальный Кодекс РУз, Раздел 1; Статья 12. Разрешение дел на основании действующего законодательства; Ташкент «Адолат» 2011

²Дмитриева Г.К. Мораль и международное право, с.25.

³Lew J., *op. cit.*, p.535.

⁴Berger K. The modern trend towards exclusion of recourse against transnational arbitral awards: a European perspective II *Fordham International Law Journal.* - 1989. - Vol.12, No.4, p.642.

А. Асқаров
Ўзбекистон Республикаси
Бош прокуратурасининг Олий ўқув курслари
тингловчиси

ЎЗБЕКИСТОН РЕСПУБЛИКАСИНING ХАЛҚАРО- ХУҚУҚИЙ СОҲАДАГИ ФАОЛИЯТИНИ АМАЛГА ОШИРИШНИНГ ТАШКИЛИЙ-ХУҚУҚИЙ МЕХАНИЗМИ ВА ПРОКУРАТУРА ФАОЛИЯТИ

Мустақиллик шарофати ила, Ўзбекистон Республикаси халқаро ҳуқуқнинг универсал субъектига айланди. Бу эса, ўз навбатида, давлатимизга халқаро муносабатларда ўзининг қонуний ҳуқуқларини эркин амалга ошириш, бошқа давлатлар билан тенг ҳуқуқлик, ўз ҳудуди устидан ва ушбу ҳудудда мавжуд бўлган шахслар устидан (халқаро ҳуқуқда тан олинган иммунитетлар бундан мустасно) каби ҳуқуқларга эга бўлиши билан бирга, халқаро ҳамжамият олдида инсон ҳуқуқларини ҳурмат қилиш, халқаро муносабатларда халқаро ҳуқуқнинг принципларига риоя қилиш, халқаро ҳамжамиятига нисбатан хавф тўғирмайидиган шароитларни яратиш сингари мажбуриятларни юклайди¹.

Ўзбекистон Республикаси мустақил суверен давлат экан², унинг ҳудудида давлат ҳокимияти устувор бўлиб, Республикамиз ўз ташқи сиёсатини ўзи белгилайди.³

Давлатимиз ташқи сиёсатни юритишда қуйидаги асосий устуворликлардан келиб чиқади:

– ўз миллий давлат манфаатлари устуворлигида ўзаро манфаатларни ҳар томонлама ҳисобга олиш;

– инсон ва давлат ўртасидаги ўзаро муносабатларда умуминсоний қадриятларга устуворлик бериб, Ўзбекистон халқаро майдонда тинчлик ва хавфсизликни мустаҳкамлаш, можароларни тинч йўллари билан ҳал қилишни ёқлайди;

– Ўзбекистон ташқи сиёсати тенг ҳуқуқлик ва ўзаро манфаатдорлик тамойилларига, ички ишларига аралашмаслик, мустақил ва суверенитетни чеклаш мумкин бўлган имкониятларни бартараф қиладиган тамойилларга давлатлараро муносабатларни мафкурадан ҳоли қилиш тамойили асосида қурилади;

– Ўзбекистон давлати ички ҳуқуқ олдида халқаро ҳуқуқ меъёрларнинг устуворлигини тан олади, халқаро-ҳуқуқий стандартларга риоя қилади;

– Ўзбекистон ўзаро ишонч тамойили бўйича икки томонлама ташқи алоқаларни ўрнатиш ва ривожлантириш, халқаро ташкилотлар доирасида ҳамкорликни ривожлантиришни ёқлайди.⁴

Ўзбекистон Республикасининг ўз давлат мустақиллигини кўлга киритиши халқаро муносабатларга иштирок этиш, жаҳон ҳамжамиятига интеграция қилиш имкониятини берди. Бугунги кунда халқнинг ўз тақдирини ўзи белгилаш ҳуқуқи рўёбга чиқиб, Ўзбекистон Республикаси дунё ҳамжамиятига ўз об'яру-мавқеини мустаҳкамлаш сари интилиб бормоқда. Истиқлол йилларининг тарихан қисқа,

¹ Саидов А.Х. Халқаро ҳуқуқ. Дарслик. –Тошкент.:Ўзбекистон Ёзувчилар уюшмаси Адабиёт жамғармаси,2001.62 бет.

² Ўзбекистон Республикаси Конституцияси биринчи моддаси.

³ Международное публичное право.- Москва.:Проспект,1999.С101.

⁴ Саидов А.Х.Халқаро ҳуқуқ.-Тошкент.:Адабиёт жамғармаси,1997.24 бет.

аммо ғоятда сермазмун йиллари давомида юртимизда улкан ғалабалар кўлга киритилди Ҳозир Ўзбекистон дунёдаги 125 зиёд давлат расмий дипломатик муносабатлар ўрнатган, 170 давлат Ўзбекистонни тан олган, Тошкентда 35 мамлакатнинг расмий дипломати элчихоналари фаолият кўрсатиб турибди. Шунингдек, Ўзбекистон тўла ҳуқуқли асосда энг обрўли ва нуфузли халқаро ташкилотлар таркибига кирган бўлиб, барча қитъалардаги ўнлаб мамлакатлар билан дўстона алоқаларни ривожлантириб бормоқда. Энг йирик банк ва молия органлари, нодавлат ва ноҳуқумат ташкилотлар билан яқиндан ҳамкорлик қилмоқда. Республикада 88 та чет эл давлат ваколатхоналари рўйхатдан ўтган 24 та ҳуқуматлараро ташкилотлар ишлаб турибди. Ўтган йиллар мобайнида республикамиз кўплаб жуда муҳим халқаро ҳужжатларга қўшилди. Дарҳақиқат, Ўзбекистон Республикаси Президенти И.А.Каримов таъкидлаганидек: “Биз мустақиллик тараққиёт йўлида ўн тўрт йилдан буён кенг кўламли ислохотларни изчиллик билан олиб бормоқдамиз. Бу борада биз танланган модел, жамият ҳаётини эркинлаштириш жараёнлари амалда ўзини оқлаганлиги кўп - кўп миқдорда кўришимиз қийин эмас. Бу – ҳаётимиз деярли барча жабҳаларда ўз тасдиғини ва исботини топган, кўпчилик томонидан тан олинган ҳақиқатдир”¹.

Ўзбекистон Республикасининг халқаро-ҳуқуқий соҳадаги фаолиятини амалга оширишнинг ташкилий-ҳуқуқий механизми Конституция ва қонунлар асосида тегишли давлат бошқарув органларининг ўз ваколатларини қўллашлари билан боғлиқдир.

Мазкур масала мамлакатларнинг конституцияларига асосан давлат қурилиши, сиёсий тузум, давлат ҳокимиятини бошқариш ва ташкил этиш шакллариининг хусусиятларидан келиб чиқилган ҳолда турлича тартибга солинади.

Ўзбекистон Республикаси Конституциясида Ўзбекистон Республикасининг Президенти, Олий Мажлис ва унинг палаталари, Олий Мажлис Қонунчилик палатаси Спикери, Олий Мажлис Сенати Раиси ва Ўзбекистон Республикаси Бош вазирининг ташқи сиёсат соҳасидаги асосий вазифалари, ҳуқуқлари ҳамда ваколатлари бевосита тартибга солинади.

Жумладан, Конституциянинг 78-моддасида Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Қонунчилик палатаси халқаро ҳуқуқий муносабатларни белгилашга оид ва Сенатининг биргаликдаги ваколатларига қуйидагилар киритилган: Ўзбекистон Республикаси ташқи сиёсатининг асосий йўналишларини белгилаш(4-банд); Ўзбекистон Республикаси таркибига янги давлат тузилмаларини қабул қилиш ва уларнинг Ўзбекистон Республикаси таркибидан чиқиши тўғрисидаги қарорларни тасдиқлаш (6-банд); Ўзбекистон Республикасининг чегараларини ўзгартириш (10-банд); халқаро шартномаларни ратификация ва денонсация қилиш (21-банд).

Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Қонунчилик палатаси давлатнинг ташқи сиёсати масалалари юзасидан қарорлар қабул қилишга оид мутлақ ваколатга эга (79-модданин 4-банди).

Конституцияда Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Сенатига ташқи сиёсат соҳасида янада

¹ Каримов И.А. Янги ҳаётни эскича қараш ва ёндашувлар билан қуриб бўлмайди./Халқ сўзи.17 феврал 2005 йил

кенгроқ мутлақ ваколатлар берилган. Сенат давлатнинг ташқи сиёсати масалалари бўйича қарорлар қабул қилиш ваколатига эга бўлиш билан бир қаторда (80-модданинг 14-банди) Ўзбекистон Республикаси Президентининг тақдимиға биноан Ўзбекистон Республикасининг чет давлатлардаги дипломатик ва бошқа вакиллари тайинлайди ҳамда лавозимидан озод этади (8-банд). Аввалроқ фаолият кўрсатган бир палатали парламентда бундай ваколат йўқ эди. Бу давлат ва жамият қурилишини либераллаштириш жараёнининг натижасидир.

Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Қонунчилик палатаси Спикери (85-модданинг 5- ва 6-бандлари) ҳамда Сенати Раиси (86-модданинг 5 ва 6-бандлари) палаталарнинг халқаро парламент ташкилотлари билан иш олиб борадиган гуруҳининг фаолияти ва уларнинг парламентлараро алоқаларни амалга ошириш бўйича олиб борадиган ишларига раҳбарлик қиладилар, хорижий давлатлар, халқаро ташкилотлар билан ўзаро муносабатларда палаталар номидан иш кўрадилар.

Ўзбекистон Республикаси Президенти: Ўзбекистон Республикасининг суверенитети, хавфсизлиги ва худудий яхлитлигини муҳофаза этиш, миллий-давлат тузилиши масалаларига доир қарорларни амалга ошириш юзасидан зарур чора-тадбирлар кўради (Ўзбекистон Республикаси Конституцияси 93-моддасининг 2-банди); халқаро муносабатларда Ўзбекистон Республикаси номидан иш кўради (3-банд); музокаралар олиб боради ҳамда Ўзбекистон Республикасининг шартнома ва битимларини имзолайди, республика томонидан тuzилган шартномаларга, битимларга ва унинг қабул қилинган мажбуриятларига риоя этилишини таъминлайди (4-банд); ўз ҳузурида аккредитациядан ўтган дипломатик ҳамда бошқа вакиллари ишонч ва чақирув ёрлиқларини қабул қиладди (5-банд); Ўзбекистон Республикасининг чет давлатлардаги дипломатик ва бошқа вакиллари тайинлаш учун номзодларни Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Сенатига тақдим этади (6-банд); Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисига ҳар йили мамлакат ижтимоий-иқтисодий ҳаётининг, ички ва ташқи сиёсатининг энг муҳим масалалари юзасидан маърузалар тақдим этади (7-банд); Ўзбекистон Республикасига ҳужум қилинганда ёки тажоввудан бир-бирини мудофаа қилиш юзасидан тuzилган шартнома мажбуриятларини бажариш зарурияти туғилганда уруш ҳолати эълон қиладди ва қабул қилган қарорини уч кун ичида Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси палаталарининг тасдиғига киритади (18-банд); Ўзбекистон Республикаси Қуролли Кучларининг Олий Бош қўмондонини ҳисобланади (20-банд); Ўзбекистон Республикасининг фуқаролиғига ва сиёсий бошпана беришга оид масалаларни ҳал этади (22-банд).

Ўзбекистон Республикаси Бош вазири Ўзбекистон Республикаси Президентининг топшириғига биноан халқаро муносабатларда Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамаси номидан иш кўради (98-модданинг 5-қисми).

Ўзбекистон Республикасининг халқаро ҳуқуқий соҳадаги фаолиятини амалга оширишда Ўзбекистон Республикаси ташқи ишлар вазирлиги муҳим ўрин тутади.

Ўзбекистон Республикаси ташқи ишлар вазирлиги ўз фаолиятини 1994 йил 16 мартдаги 140-сонли қарор билан тасдиқланган Низом асосида амалга оширади.

Ўзбекистон Республикаси Ташқи ишлар вазирлиги Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамаси тизимиға кирувчи ва Ўзбекистон Республикасининг Конституциясида, шунингдек халқаро-ҳуқуқий меъёрларда белгиланган принциплардан келиб чиққан ҳолда Ўзбекистон Республикасининг ташқи сиёсатини рўёбга чиқаришни амалга оширувчи давлат бошқарув органидир.

Вазирлик ўз фаолиятини Ўзбекистон Республикаси Президентининг бевосита раҳбарлиғида амалга оширади.

Вазирлик ўз фаолиятида Ўзбекистон Республикасининг Конституцияси ва қонунларига, Ўзбекистон Республикаси Президентининг фармонлари, қарорлари ва фармойишларига ҳамда юқорида айтиб ўтилган Низомга амал қиладди. Вазирлик ўз фаолиятини халқаро ҳуқуқ меъёрларидан келиб чиққан ҳолда Ўзбекистон Республикаси хорижий давлатлар ва халқаро ташкилотлар билан тuzган шартномалар ва битимларга мувофиқ куради.

Ўзбекистон Республикаси давлат суверенитети принципларини ҳаётга татбиқ этиш, Ўзбекистон Республикаси Президентининг Ташқи сиёсий йўлини амалда рўёбга чиқариш, хорижий мамлакатлар билан муносабатларда, шунингдек халқаро ва минтақавий ташкилотларда Ўзбекистоннинг давлат манфаатларини ва унинг фуқаролари ҳуқуқларини ҳимоя қилиш ташқи ишлар вазирлиги органларининг асосий вазифалари ҳисобланади.

Ташқи ишлар вазирлиги ўзига юклатилган вазифалар бўйича қуйидаги йўналишларда ишларни амалга оширади:

Ўзбекистон Республикасининг ташқи сиёсати стратегияси, унинг ташқи сиёсий манфаатларини ҳимоя қилиш ва илгари суриш, шунингдек давлатнинг халқаро фаолияти умумий муаммоларга доир масалалар бўйича таклифлар ишлаб чиқади;

Ўзбекистон Республикаси Президентини халқаро сиёсат масалалари бўйича зарур ахборот билан таъминлайди;

ўз ваколатлари доирасида вазирликлар, идоралар, муассасаларнинг халқаро алоқаларини ривожлантириш бўйича ишни мувофиқлаштиради;

иқтисодиёт, маданият, фан-техникани айирбошлаш ва савдо соҳасида Ўзбекистон Республикасининг вазирликлари ва идоралари жамоат бирлашмалари ва фуқароларнинг халқаро алоқалари ривожланишиға кўмаклашади ва қонунда белгиланган бошқа йўналишлар доирасида Ўзбекистонни ривожланишида халқаро муносабатларни такомиллаштириб беради;

Ўзбекистон Миллий ахборот агентлиги (ЎЗА), Давлат матбуот қўмитаси билан биргалиқда Ўзбекистоннинг ижтимоий-сиёсий ва иқтисодий ҳаёти тўғрисидаги ахборотнинг Интернет тармоғида тарқатилишини мувофиқлаштиради;

Халқаро-ҳуқуқий соҳада қонунлар ижроси устидан прокурор назоратини амалга оширишда ташқи ишлар вазирлигини юқоридаги фаолият йўналишларидаги тадбирларнинг қонуний ва самарали ўтказилишиға алоҳида эътибор бериш лозим.

Ўзбекистон Республикаси жаҳон ҳамжамиятининг тўла ҳуқуқли субъекти бўлиб, БМТ, Европа ҳавфсизлик ва ҳамкорлик ташкилоти, МДҲ каби халқаро

ташкilotларнинг аъзоси. Бугунги кунда халқаро ҳамкорлик соҳасида мамлакатимиз 180 дан ортиқ икки томонлама ва кўп томонлама конвенция ва шартномаларни имзолаган. Жумладан, Бош прокуратура – МДХ давлатлари ўртасидаги Фуқаролик, оилавий ва жиноят ишлари бўйича ҳуқуқий ёрдам ва ҳуқуқий муносабатлар тўғрисидаги Конвенция (Минск 1993 йил 22 январь), 2000 йил 15 декабрдаги БМТнинг “Трансмиллий уюшган жиноятчилик қарши” Нью Йорк конвенцияси ва бошқа халқаро ҳужжатларда шартномалар ижросига масъул марказий орган сифатида белгиланган.

Шуни таъкидлаш муҳимки, бугунги кунда Ўзбекистон Республикаси прокуратура органлари томонидан халқаро шарномалар ижроси юзасидан муайян ишлар амалга оширилмоқда. Албатта халқаро шартномалар ижросининг асосий мақсади инсон ҳуқуқ ва эркинликларини ҳимоя қилиш ҳисобланади. Бундан ташқари, Бош прокуратура Ўзбекистонда инсон ҳуқуқлари ҳимояси масаласида жаҳон ҳамжамиятида ҳолисона фикрни шакллантиришда фаол иштирок этиб келмоқда. 2009 йилда, Ташки ишлар вазирлигига БМТ ва бошқа халқаро ташкilotларга тақдим этиш мақсадида 313 та ахборот тайёрлаб берилиб, шунингдек, мутасадди идораларга 52 та кўп томонлама ва икки томонлама халқаро ҳужжатлар, шу жумладан, БМТнинг 7 та ҳужжатлар лойиҳалари, ШХТ, МДХ ва Коллектив Хавфсизлик Шартномаси Ташкilotи каби ҳудудий ташкilotларнинг 27 та ҳужжат лойиҳалари, ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш, хавфсизликни таъминлаш, жиноятчиликка қарши курашда ҳамкорликни амалга ошириш ва бошқа соҳаларга оид 18 та икки томонлама (Аргентина, Венгрия, Италия, Франция, Португалия, Корея, Туркменистон, Швеция ва бошқалар) шартномалар лойиҳалари бўйича тегишли фикрлар тақдим этилган.

Хулоса ўрнида таъкидлаш жоизки, давлатларнинг халқаро-ҳуқуқий соҳадаги фаолияти кўпинча ташқи сиёсат билан боғлиқ бўлади. Ташқи сиёсат борасидаги фаолиятни тартибга солувчи ҳуқуқий нормаларнинг бутун тизимини шакллантириш ташқи сиёсат соҳасининг конституциявий-ҳуқуқий институтидан бошланади. Халқаро ҳуқуқнинг умумэтироф этилган нормалари ва принципларининг миллий ҳуқуққа нисбатан мақоми, шунингдек давлатнинг икки томонлама ва кўп томонлама дипломатия соҳасидаги фаолияти тегишли конституциявий қоидаларга боғлиқдир.

Ш. Матиев
Ўзбекистон Республикаси
Бош прокуратурасининг
Олий ўқув курслари тингловчиси

“ИСТИҚЛОЛ ТАРИХИ – ХАЛҚ ДАРДИ БИЛАН ЯШАШ ТАРИХИДИР”

Муҳтарам юртбошимизнинг “Ўзбекистон мустақилликка эришиш остонасида” номли асарига ўша йилларда ҳукмронлик қилган мураккаб сиёсий ўйинлар ва найрангбозликлар натижасида мамлакат иқтисодиёти таназзулга тушиб, ушбу заминда яшаб турган халқ ҳаётини оғирлаштирганлиги баён қилиниб, режали иқтисодиётдан воз кечиш, ерларни ўз эгаларига бериш, аҳолининг кенг қатламларида тадбиркорлик туйғусини шакллантириш ва бошқа йўللار билан мамлакат халқининг муносиб ҳаёт даражасига эга бўлишлари учун зарур шартлар белгилаб берилган эди.

Ўша даврдаги нутқ ва маърузаларни ўқиб чиққан инсон эса мустақилликка интилиш 1991 йилдан анча илгари бошланганини англаб олади.

Асарда мустақилликнинг халқ тақдири билан бевосита боғлиқлиги, бир мамлакатда яшаб турган турли миллат вакиллари жипслаштириш ва ҳамжиҳатликдаги ҳаёт тарзини таъминламасдан туриб, мустақилликни сақлаб қолиш мумкин эмаслиги эътироф этилган.

1991 йил 27 март сонида аграр ҳодимлар қурултойида Президент И.А. Каримов 1991 йил бошида мамлакатдаги сиёсий-иқтисодий ва маънавий аҳволга ҳолисона баҳо бериб: “Сизларни ишонтириб айтаманки, улғў ўзбек халқининг қаддини албатта ростлаб оламиз, руҳини кўтарамиз, ғурурини тиклаб, олдимизга қўйилган мақсадга эришамиз, албатта¹”, – дея мурожаат қилган.

Шўролар таркибидаги республика минбаридан туриб бундай нутқ сўзлаш учун албатта жўшқин юрак ва шижоат керак эди!

1989-90 йилларда Собиқ Иттифокда давом этаётган таназзул кучайиб, “Қизил империя”ни сақлаб қолиш илинжида бўлган сиёсий кучлар томонидан амалга оширилаётган сиёсий тарафқашлик ва гуруҳбозликлар янада ривожлантирилиб, турли иттифокдош республикаларда ўз халқи фаровонлигини таъминлаш борасида амалга оширилаётган ҳар қандай ҳаракатлар Марказ томонидан қораланиб, махсус хизматлар томонидан тегишли ҳудудларда “консерваланган” миллат ва элатлараро зиддиятлар уйғотила бошланган.

Марказнинг бундай иш услубини аниқ сезган юртбошимиз ўз чиқишларида “турли-туман ижтимоий гуруҳларнинг ўзбошимчалиги, қарама-қарши адоват уруғлари жамият барқарорлигини ларзага солаётганлигини²”, саноат ва бошқа соҳалардаги ишлаб чиқариш муттасил пасайиб, пулнинг қадри тушганлиги ва нарх-навонинг ошаётганлиги, халқнинг озик-овқат ва моддий таъминоти ёмонлашиб, унинг тинчлиги бузилаётганлигини рўй-рост кўрсатган эди.

¹ И.А. Каримов. Ўзбекистон мустақилликка эришиш остонасида. – Т.: “Ўзбекистон” НМИУ, 2011. - 307-308-бетлар.

² И.А. Каримов. Ўзбекистон мустақилликка эришиш остонасида. – Т.: “Ўзбекистон” НМИУ, 2011. - 306-б.

Ўша таҳликали кунларда “замонавий қурол-аслаҳалар қўлланилиши билан содир бўлаётган жиддий тўқнашувлар мамлакатимизни фуқаролар уруши ёқасига олиб келиб қўйганлиги” эътироф этилган эди. Турғунлик ва таназул даврида собиқ СССРда жиноятчиликнинг ўртача 650 мингтадан 1990 йилга келиб 2 млн 850 мингтага қадар ўсиб кетганлиги, уюшган жиноятчилик, рекэт ва босқинчиликларнинг кескин ортиши, 1990 йил 2 май куни Андижон шаҳрида ташкил этилган оммавий тартибсизликлар даврида турли миллат вакилларининг уйларига ўт қўйилиши, Фарғона вилояти, Қувасой шаҳри, Паркент ва Бўка туманларида турк-мехетинларига қарши содир этилган оммавий тартибсизликлар замирида умрининг сўнги кунларини кечираётган Марказнинг “қўли борлиги”ни сезиш ва уни очиқ айтиш ҳар бир давлат раҳбарининг ҳам қўлидан келмаган.

Шу даврда “давлат буюртмаларининг бажарилмаганлиги, четдан дон сотиб олишга мажбур бўлингани, мамлакатда тартиб-интизомнинг йўқлиги, ақл-заковат билан тўплаган тажриба ва анъаналар ҳам барбод этилаётганлиги” ҳолатларига кескин муносабат билдирилган.

И.А. Каримов 1985 йилларда бошланган қайта қуриш сиёсати давомида халқларга ёлғон ваъдалар берилиб, Марказ томонидан тасдиқланган кўплаб йирик лойиҳаларнинг бажарилмаганлиги замирида Марказ томонидан халқларнинг диққат эътиборини чалғитишга уриниш, миллий озодлик ҳаракати боис ўз тақдирини ўзи белгилашга ҳаракат қила бошлаган иттифоқдош республикларнинг “Москвасиз тинч яшай олмамлигини” кўрсатиб қўйишдек ҳисоботлар билан мавжудлигини ўз вақтида кўра билган.

1991 йил 18-28 августдаги “ГКЧП” деб номланган давлат тўнтаришининг содир этилиши сабаблари тўғри таҳлил қилиниб, М.С. Горбачев раҳбарлигидаги амалдаги ҳукумат батамом ишончни йўқотганлиги, КПСС XXV ва XXVI съездларида “қўшиб ёзилган”, ёлғон ҳисоботлар билан халқ алданганлиги, режали иқтисодиёт ўзини-ўзи батамом ҳалокатга олиб келганлигини иқтисодиётдаги аниқ рақам ва мисоллар билан исботланган эди.

Иқтисодиёт соҳасида етук мутахассис бўлган Юртбошимиз дунёни ярмини эгаллаб турган қўдратли Шўро давлатининг парокандаликка тушиб қолиш сабабларини синчковлик билан ўрганиб, унинг бош сабабчиси режали иқтисодиёт эканлиги ва бошқарув тизгинининг ўта марказлаштирилгани билан боғлиқлигини англаб етди.

Марказдан бошқа ҳудудларда эркин иқтисодётнинг мавжуд эмаслиги, шўролар иқтисодиётининг бош мақсади халқ фаровонлигини таъминлашга қаратилган тинчлик товарлари ишлаб чиқариш эмас, балки халқлар бошига муҳаббат олиб келувчи ҳарбий sanoat комплекси маҳсулотлари ишлаб чиқаришдан иборат эканлигини, қурол-аслаҳаларни сотиш учун эса “ўтли нуқталар” керак бўлиши, яъни уруш ҳолатида бўлган мамлакатлар ва “ўтли нуқталар” Шўро разведкаси маълумотлари асосида юритиладиган “жирканч ташқи сиёсат” орқали ҳосил қилинишини халқимиз эътиборига етказди. Бунга аниқ миослар келтириб, шўро ҳукумати уруш ҳаракатидаги ҳар икки томонга ҳам қурол сотиши, жумладан 1982-86 йилларда Эрон-Ироқ ҳарбий ҳаракатларида Ироққа ошкора (Саддам Хусайн – Москванинг дўсти деб эълон қилинган) Эронга эса маҳфий тарзда (“Ирангейт” воқеаси) қурол-аслаҳа сотганлигини, иқтисодиётнинг 60-61 % ялпи

маҳсулоти ҳарбий-sanoat комплекси ҳисобига тўғри келишлигини фош этди.

Бундай иқтисодиётнинг узоққа бормаслиги, яъни “Совуқ уруш” сиёсатидан воз кечилганидан сўнг оловли нуқталар сони кескин камайиб, қурол-аслаҳа бозори касод бўлиши билан бирга Шўролар давлатининг иқтисодиёти таназулга юз тутганлигини асослаб берди.

Юқорида қайд этилган ҳолатлардан келиб чиқиб, мамлакатда ишлаб чиқаришни ривожлантириш, ўша вақтда аграр иқтисодиёт усун бўлган ҳамда Шўролар тузуми учун хом-ашё етказиб берувчи ҳудуд ҳисобланган Ўзбекистон қишлоқ хўжалигини тубдан ислох қилиш лозимлигини ўртага ташлади.

Президентимиз “деҳқон бой бўлмасдан – ишчи ҳам, зиёли ҳам тўқ бўлиши мумкин эмаслиги, халқимизнинг эл-юртимизнинг ҳаётини, келажагини фаровон қилиб бўлмаслиги” ҳақида хулосага келиб, қишлоқ хўжалигида деҳқонга бериладиган иш ҳақини ошириш, одамларга сигир бериш, ем-хашак учун ер участкаси ажратиш асосий вазифалар қаторида белгиланган.

Иқтисодиёт қўмитаси ва қишлоқ хўжалик вазирлигида қишлоқ аҳолисига яқка тартибда уй-жойларни қуриш учун ссуда ва қурилиш материаллари бериш мажбуриятини юклаб, қишлоқ аҳолисини табиий газ ва ичимлик суви билан таъминлаш Дастурини тўла бажаришни талаб қилган.

Илк бор қишлоқ хўжалигида бозор иқтисодиётига ўтиш зарурлиги ва аҳолини айрим қатламларини ижтимоий ҳимоялаш зурурлиги масаласи кўтарилган.

И.А. Каримов “Мустақиллик энг аввало, халқ бирлиги, ҳамжиҳатлиги эканини унутмаслик керак” деб огоҳлантириб, авлодлар орзуси бўлган истиқлолга эришиш учун халқни сафарбар қилиш, уларни бирлаштириш иши мустабид тузум ҳукмронлигида бошланганлигини таъкидлаган.

Шу билан бирга, Ўрта Осиё халқларини асрлар оша тарбиялаб, уларда бир қанча қадрият ва анъаналарни юзага келтирган ислом динига муносабатни ижобий томонга ўзгартириш, азалий байрам – Наврўзни тиклаш, ўтмишдаги улғ мутафаккирлар, олимлар, диний уламоларимиз мерослари халқ мулкига айланттириш, маърака ва маросимларни бемалол ўтказиш борасида аниқ тадбирларини амалга оширган.

Юртбошимиз ўз маърузаларида мамлакатнинг мураккаб ҳаётида юзага келган улкан ва жуда оғир вазифаларни бажариш ва катта синовлардан ўтишда халқнинг руҳи ва миллат ғурурини тиклаш билан боғлиқ эканлигига алоҳида қаратган.

У инсон омилига тўхталиб: “...инсон – бизнинг энг катта бойлигимиздир. Деҳқон – ер юзидаги барча ноз-неъматларни яратувчидир¹”, – деб юксак баҳо берган. Одам ўртасида бағрикенгликни тарғиб қилар экан ҳамкорлик, ҳамжиҳатлик, бир-бирига меҳр-муҳаббат ва меҳр-оқибатнинг Ўзбекистон халқининг азалий қадриятлари эканлигини кўп бора эътироф этган ва бошқаларда шу каби хислатларнинг ривожланишига умид билдирган.

Бой тарихга эга бўлган ўзбек халқининг қадимий анаъна ва қадриятлари, руҳи ва ғурури аввал Чор Россияси, кейинчалик эса худосизлик ғоясига

¹ И.А. Каримов. Ўзбекистон мустақилликка эришиш остонасида. – Т.: “Ўзбекистон” НМИУ, 2011. – 327-328-б.

асосланган коммунистик мафкура ижодкорлдари билан топталишининг вақтинчалик эканлиги “улғу ўзбек халқининг қаддини албатта ростлаб олиши ва руҳини кўтариши, ғурурини тиклаб, олдиға қўйилган мақсадға эришишига”¹ ишонч билдирилди.

Таъкидлаш жоизки, кўтаринки руҳда яшаш ва ишлаш барча муваффақиятларнинг гарови эканлиги сир эмас.

Юртбошимизнинг шахсий жасорати ва ташаббуслари билан эришилган истиқлол йилларида инсон омили ва унинг мустақиллики мустаҳкамлаш борасидаги ўрнига эътибор давлат сиёсати даражасига кўтарилди. Жамият ҳаётининг барча жабҳаларида амалга оширилган ислоҳотларнинг бош мақсади инсон ва унинг фаровонлигини таъминлашга қаратилди.

Инсонни ҳар томонлама ривожланиши, аниқса ёшларни комил инсон сифатида тарбиялаш, халқимиз орасида инсонпарварлик, миллатлараро ва ўзаро тинч-тотувлик, бағрикенглик каби қадриятлар тўла тикланди.

Хулоса қилиб таъкидлаш жоизки, истиқлол йилларида мамалакатимиз заминиде яшаб турган барча халқлар, шу жумладан 90 дан ортқ миллат ва элатларнинг ҳар томонлама ривожланишлари учун кенг имкониятлар яратилгани натижасида миллатимиз ўз қаддини ростлаб, тенглар ичра тенг миллатга айланди. Унинг руҳи кўтарилди, топталган ғурури тикланди. Бугун мамлакат жаҳонга танилди, ўзининг нуфузи ортди, тарихи тикланмоқда, шаҳар ва кишлоклар таниб бўлмас даражада ўзгармоқда.

А.Юлдашов

ТДЮИ стажёр-тадқиқотчи-изланувчиси

НОГИРОНЛАРНИ ИЖТИМОЙ ҲИМОЯЛАШГА ҚАРАТИЛГАН ДАВЛАТ СИЁСАТИ: ХАЛҚАРО ВА МИЛЛИЙ ЖИҲАТЛАРИ

*Барча ислоҳотларнинг – иқтисодий, демократик, сиёсий ислоҳотларнинг асл мақсади инсонга муносиб турмуш ва фаолият шароитларини вужудга келтиришдан иборат*².

И.Каримов

Бозор иқтисодиёти муносабатлари шароитида ижтимоий ҳимояга доир давлат сиёсатини амалга ошириш ўзига хос муҳим аҳамият касб этади. Ҳақли маънода айтишимиз мумкинки, мустақиллики қўлга киритганимиздан ўтган давр мобайнида Ўзбекистонда нафақахўрлар, ногиронлар, кўп болали оналар, ёлғиз кексаларга ва бошқа ижтимоий ҳимояга муҳтож шахсларга давлат сиёсати даражасида катта эътибор бериб келинмоқда ва ижтимоий ҳимояни янада такомиллаштириш чора-тадбирлари амалга оширилиб келинмоқда. Ижтимоий ҳимоя сиёсати сўнгги йилларда Республикаимизда энг долзарб давлат сиёсати йўналишига айланиб бормоқда, жумладан, Ўзбекистон Республикаси Конституциясининг преамбуласида инсонпарвар демократик ҳуқуқий давлатни барпо этиш деган мазмундаги банднинг киритилишида ҳам ижтимоий ҳимоя тамойили ўз аксини топган. Қачонки, давлат ижтимоий ҳимояга эътибор берганидагина у ҳақиқий инсонпарвар давлат бўлади. Бундай шахсларга ижтимоий ҳимоя сиёсатини юритишдан мақсад уларга иш ва турмуш фаолиятида барча қулайликларни яратиш, бошқа шахслар билан алоқаларида уларни тенг муомалада ва меҳнат фаолиятида бўлишларини таъминлаш, уларни жамиятда ўз ўринларни топишда кўмаклашиш, ўз қизиқиш ва интилишларини амалга оширишда ҳуқуқ ва эркинликларини таъминлашдан иборат.

Давлат ижтимоий сиёсати деганда, аҳоли ҳаёт кечирish даражасини шакллантириш, инсон капиталини қайта яратиш, ижтимоий хизматлар кўрсатиш, ижтимоий инфратузилмаларни барпо этиш, уларнинг бир маромда фаолият юритишини таъминлаш соҳасида муайян давлат томонидан олиб борилаётган ички сиёсат йўналиши назарда тутилади³.

Ижтимоий сиёсат бу – фуқароларнинг ижтимоий-иқтисодий ҳуқуқларини рўёбга чиқариш ва кафолатлашга қаратилган давлат фаолиятидан иборат бўлиб, ижтимоий таъминот ва ёрдам кўрсатиш, меҳнат қилиш, илм олиш, соғлиқни сақлаш, зарур товарлар билан таъминлаш каби соҳаларда амалга ошириладиган тадбирларни ўз ичига қамраб олади⁴.

Ижтимоий ҳимоя деганда, авваломбор, нафақахўрлар, ёрдамга муҳтож болалар ва ногиронлар билан юзага келадиган муносабат

¹ И.А. Каримов. Ўзбекистон мустақилликка эришиш остонасида. – Т.: “Ўзбекистон” НМИУ, 2011. - 329-б.

² Каримов И.А. Ўзбекистон иқтисодий ислоҳотларни чуқурлаштириш йўлида. – Т.: Ўзбекистон, 1995. –Б.119.

³ Қаранг: Турсунов Й., Шоимхонов З. Ижтимоий таъминот ҳуқуқи. Дарслик. –Т., ТДЮИ, 2003. –Б.7.

⁴ Қаранг: Усмонова М.А. Ўзбекистон Республикасида ижтимоий ҳимояни ташкил этишнинг фуқаролик-ҳуқуқий муаммолари. (юр. фан. доктори илмий даражасини олиш учун ёзилган дисс.) –Т., 2006.

тушунилади. У (ижтимоий ҳимоя) нафақат уларга (ижтимоий ҳимояга муҳтож кимсалар) ёрдам беришда балки уларнинг яшashi ва меҳнат қилиши учун тўла шарт-шароитларни яратишда ва ижтимоий хавфсизлигини таъминлагандагина демократик тус олади¹.

Ижтимоий ҳимоя тамойили “Инсон ҳуқуқлари Умумжаҳон декларация”сининг 25-моддасида куйидагича ифодаланган: “Ҳар бир инсон тиббий хизмат ва зарур ижтимоий хизматга эга бўлишга ҳамда ишсизлик, касаллик, ногиронлик, бевалик, қарилик ёки унга боғлиқ бўлмаган шароитларга кўра тирикчилик учун маблағ бўлмай қолган бошқа ҳолларда таъминланиш ҳуқуқига эга”.

Ўзбекистон Республикаси Конституциясининг 39-моддасига назар ташлайдиган бўлсак, унда куйидагича норма ўз аксини топган. “Ҳар ким қариганда, меҳнат лаёқатини йўқотганда, шунингдек боқувчисидан маҳрум бўлганда ва қонунда назарда тутилган бошқа ҳолларда ижтимоий таъминот олиш ҳуқуқига эга”².

Ногиронларни ижтимоий ҳимоя қилиш – ногиронларга турмуш фаолияти чекланганлигини бартараф этиш, қоплаши (компенсация қилиши) учун шарт-шароитларни таъминловчи ҳамда уларга жамият ҳаётида бошқа фуқаролар билан тенг иштирок этиш имкониятларини яратишга қаратилган, давлат томонидан кафолатланган иқтисодий, ижтимоий ва ҳуқуқий чора-тадбирлар тизими³.

Мазкур норманинг Бош Қомусимиздан алоҳида ўрин эгаллагани ҳам мамлакатимизда ижтимоий ҳимояга нечоғлик катта эътибор берилаётганидан дарак беради. Шунингдек, бундай характердаги нормалар халқаро ҳуқуқнинг “Инсон ҳуқуқлари умумжаҳон Декларацияси”, “Сиёсий ва фуқаролик ҳуқуқлари ҳақидаги халқаро пакт”, “Иқтисодий, ижтимоий ва маданий ҳуқуқлар тўғрисидаги халқаро пакт”⁴ ва бошқа халқаро стандартларида ҳам назарда тутилган.

2008 йилнинг 11 июлида “Ўзбекистон Республикасида ногиронларни ижтимоий ҳимоя қилиш тўғрисида”ги қонуннинг янги таҳрирда қабул қилиниши билан мамлакатимизда ногиронларни ижтимоий ҳимоя қилиш сиёсати ўзининг яна бир муҳим даражасига кўтарилди. Мазкур ҳужжат ногиронларнинг ҳуқуқ ва эркинликларини таъминлаш, уларнинг таълим олиши, меҳнат қилиш, тиббий ёрдамдан фойдаланиш каби ҳуқуқларини рўёбга чиқаришда дастурамал бўлиб хизмат қилмоқда.

“Ногирон” атамаси юқоридаги Қонуннинг 1-моддасида куйидагича баён этилган. “Жисмоний ёки ақлий нуқсонлари борлиги туфайли турмуш фаолияти чекланганлиги муносабати билан ижтимоий ёрдам ва ижтимоий ҳимояга муҳтож бўлган шахс, ногирон ҳисобланади.”

¹ Қаранг: Права ветеранов, инвалидов, пенсионеров и лиц пострадавших от радиации. (Под общ.ред. В.Е.Крутских, В.Е.Сидорова). –М., Норма. 2001.

⁵ Ўзбекистон Республикасининг Конституцияси. –Т.: Ўзбекистон, 2008. –Б.9.

³ “Ўзбекистон Республикасида ногиронларни ижтимоий ҳимоя қилиш тўғрисида”ги Ўзбекистон Республикасининг Қонуни (11.07.2008 й.).

⁶Международные конвенции по защите прав человека и борьбе с преступностью. Сб. Международных Соглашений и рекомендаций; ИПК Шарк, 1995. –С.9.

Юқоридаги қонунга кўра, ногиронларни ижтимоий ҳимоя қилиш соҳасидаги давлат сиёсатининг асосий йўналишлари этиб куйидагилар белгиланган:

1. ногиронларнинг ҳуқуқлари, эркинликлари ва қонуний манфаатларини таъминлаш;

2. ногиронларнинг камситилишига йўл қўймаслик;

3. ногиронларнинг шаъни ва қадр-қимматини ҳимоя қилиш;

4. ногиронларнинг ҳуқуқлари ва улар учун имкониятлар тенглигини таъминлаш;

5. ногиронларни ижтимоий ҳимоя қилиш тўғрисидаги қонун ҳужжатларига риоя этилишини таъминлаш;

6. ногиронлар болаларнинг мактабгача ва мактабдан ташқари таълимини, ногиронларнинг касб тайёргарлигини, умумий ўрта, ўрта махсус, касб-хунар ва олий таълим олишини таъминлаш.

7. давлат органлари ҳамда улар мансодор шахсларининг ногиронлар ҳуқуқлари, эркинликлари ва қонуний манфаатларини таъминлаш борасидаги фаолиятининг ошқоралигини очиқ-ойдинлиги таъминлаш;

8. ногиронларни ижтимоий ҳимоя қилиш соҳасида давлат органлари, фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органлари ва нодавлат нотижорат ташкилотлари ўртасидаги ҳамкорликни ривожлантириш.

Ҳозирги кунга келиб, Ўзбекистонда ижтимоий ҳимояга йўналтирилган бир қатор давлат ва нодавлат ташкилотлари мавжуд. Жумладан, Меҳнат ва аҳоли ижтимоий муҳофаза қилиш вазирлиги, Соғлиқни сақлаш вазирлиги, “Соғлом авлод учун”, “Меҳр-шафқат ва саломатлик”, “Сен ёлғиз эмассан” жамғармалари, Республика болалар ижтимоий мослашуви маркази, Касаба уюшмалари Федерацияси Кенгаши, Ногиронлар жамияти, Кўзи ожизлар жамияти, Карлар жамияти ва бошқалар.

Мазкур йўналишда жаҳон ҳамжамиятининг сиёсати ва хорижий мамлакатларнинг амалиётига эътибор берадиган бўлсак, БМТ Бош Ассамблеясининг 1992 йил 14 октябрдаги 47-сессияси махсус қарори билан ҳар йилнинг 3 декабрь санаси “Халқаро ногиронлар куни” деб эълон қилинди. Булардан ташқари, БМТ Бош Ассамблеяси томонидан 1982 йил 3 декабрда тасдиқланган Ногиронлар билан муносабатларда Халқаро Дастур, 1975 йил 9 декабрда БМТ томонидан қабул қилинган Ногиронлар ҳуқуқлари тўғрисидаги Декларация, БМТ Бош Ассамблеяси томонидан 2006 йил 13 декабрда қабул қилинган Ногиронлар ҳуқуқлари тўғрисидаги Конвенция ва яна бошқа бир қатор ҳужжатларни мисол сифатида келтириб ўтишимиз мумкин.

Замонавий юридик адабиётларда ижтимоий ҳимоя сиёсати бир қанча моделларга бўлинган ҳолда ўрганилади. Булар: либерал, консерватив ва социал-демократик кўринишларда бўлади.

Либерал модель бозор иқтисодиёти муносабатлари негизда қурилган. Мазкур модел АҚШ ва Буюк Британияда мавжуд. Бунда ижтимоий ёрдам ижтимоий ҳимояга муҳтож аҳоли қатламларига минимал белгиланган доирада кўрсатилади. Либерал модель мавжуд бўлган мамлакатларда ногиронлар билан бошқа шахсларнинг муносабатлари антидискриминация таъсирида ривожланган бўлиб, ногиронларга бошқа шахслар билан тенг шарт-шароит ва ҳуқуқларни таъминлашдан иборат. Иш

берувчиларда (давлат бошқаруви тизими, биринчи навбатда ногиронларни меҳнат билан таъминловчи ташкилотлар ва шунингдек, давлат бюджети ҳисобидан молияланадиган компания ва ташкилотлардан ташқари) ногиронларни иш билан таъминлаш мажбурияти мавжуд эмас.

Консерватив модель Марказий Европа давлатларида мавжуд. Бу йўналиш иш берувчи ва ишчилар ўртасида юзага келадиган суғурта ва меҳнат мажбуриятлари таъсирида шаклланди. Бу модель ўзининг энг юқори намунасини Германияда топган бу ерда дунёда биринчи бўлиб, суғурта қонунчилиги жорий этилган. Бу тизимнинг яна бир ўзига хос томони шундаки, унда иш берувчилар олдида ногиронларни ишга қабул қилиш шарти қўйилган ва квоталар ажратилган. Агарда иш берувчилар ногиронларни ишга қабул қилишни рад этсалар уларга нисбатан давлат томонидан жазо тайинланиши мумкин. Ногиронларга квоталар ажратиш тамойили 1920-1923 йилларга бориб тақалади. Австрия, Германия, Италия, Польша ва Францияда Биринчи жаҳон урушидан ногирон бўлиб қайтган шахсларни ишга қабул қилиш жорий этилди. 1939-1945 йилларда бўлиб ўтган Иккинчи жаҳон урушидан сўнг эса тамойил қолган Европа давлатларида тарқалди. Бунинг асосий сабабларидан бири ишсизларнинг орасида кўпчилигини ногиронлар ташкил этишида эди. Корхона ва ташкилотларда ногиронлар учун ажратилган иш ўринлари (квоталар) Испания ва Ирландияда-3%, Францияда-6%, Люксембургда-2% дан 5% гача, Японияда-1.6% дан 2% гачани ташкил этади.

Социал-демократик модель Европа қитъасининг Скандинав ҳуқуқ тизими амал қиладиган давлатларда кенг тарқалган. Бунда ижтимоий ҳимоянинг асосий тамойили универсаллизм ҳисобланади. Яъни, барча ижтимоий ҳимояга муҳтож бўлган шахслар давлат бюджети ҳисобидан ижтимоий таъминот олиш ҳуқуқига эга бўладилар. Ногирон шахслар катта эътибор билан қўллаб – қувватландилар ва давлат томонидан корхона, ташкилот ва муассасаларга ногирон шахсларни ишга қабул қилиш ва уларга имтиёзлар яратиб бериш талаби қўйилди¹.

Инсонпарварлик, қарияларга меҳр-саховатли бўлиш, ногирон ва бошқа ёрдамга муҳтож кимсаларга ҳайрихоҳлик кўрсатиш қадим-қадимдан ҳалқимизнинг анъаналаридан бири бўлиб ҳисобланади. Ижтимоий ҳимоя турли хил кўринишларда азалдан Ўзбекистонда мавжуд бўлган. Ҳозирги кунда мазкур тамойил бизнинг қонунчилигимизда мустақамлаб қўйилган. Ўз-ўзидан маълумки, ижтимоий ҳимоя тамойили демократик ҳуқуқий давлат ва фуқаролик жамияти қуриш йўлидан бораётган мамлакат учун ўзига хос аҳамиятга эга. Шубҳасиз, мазкур хайрли ишларни амалга оширишда мазкур йўналишдаги давлат ва нодавлат ташкилотларининг ўрни салмоқлидир.

Келгусида хорижий инсонпарвар демократик давлатларининг ижтимоий ҳимоя сиёсатининг мақбул ва афзал томонларини Ўзбекистон қонунчилигига жорий этиш ва ўрганиш мақсадга мувофиқ бўлар эди.

¹ Батафсил қаранг: Государственная политика в отношении трудовой занятости людей инвалидностью: Международный опыт и Российская политика. (Пособие для специалистов, работающих в сфере трудоустройства людей с инвалидностью) – Москва: РООИ «Перспектива», 2008.

И.Р. Рустамбеков
Преподаватель ТГУИ,
кандидат юридических наук

О СУЩНОСТИ И СВОЕОБРАЗИИ ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ В ИНФОРМАЦИОННОЙ СФЕРЕ

Бурное развитие информационных технологий привело к возникновению новых правоотношений характеризующихся как информационные правоотношения или отношения в информационной сфере.

Исходя из актуальности и злободневности развития и правового регулирования отношения в информационной сфере, Президент Республики Узбекистан И.А.Каримов в своем докладе «Концепция дальнейшего углубления демократических реформ и формирования гражданского общества в стране» отдельное внимание уделил вопросам реформирования информационной сферы².

Все это указывает на важность изучения данной сферы и возникших новых правоотношений, а также глубокого анализа вопросов правового регулирования данных отношений.

В правовой науке для выделения правоотношений в информационной сфере используется критерий объекта правоотношения. Таким критерием, то есть объектом, является информация. Правоотношения в информационной сфере не характеризуются каким-либо еще признаком, кроме того, что они возникают в связи и по поводу информации. Иначе говоря, их объектом является информация.

Существующие на сегодняшний день определения, приводимые различными исследователями, как и определение Рекомендательного законодательного акта СНГ «О принципах регулирования информационных отношений в государствах-участниках Межпарламентской Ассамблеи», основываются на критерии объекта правоотношения, то есть определенного явления (информации), в связи и по поводу которого возникают и существуют соответствующие правоотношения.

Не вызывает сомнения, что многие из общественных отношений в информационной сфере регулируются правом, становясь, таким образом правоотношениями в информационной сфере. В этой связи Л.А.Сергиенко и И.Д.Тиновицкая отмечают, что «...информационные процессы и соответствующие им общественные отношения, вызываемые интенсивным развитием современных информационных технологий, зачастую намного опережают их нормативно-правовое регулирование. По мере развития и интенсификации этих вопросов еще до принятия соответствующих актов национального законодательства в обществе уже формируются определенные правовые идеи по поводу целесообразного и справедливого поведения субъектов в той или иной области информационных отношений (например, в области рыночного обращения информации, в области охраны и защиты информации и др.)»³.

Из анализа литературы следует, что правоотношения в информационной сфере либо однозначно харак-

² Каримов И.А. Концепция дальнейшего углубления демократических реформ и формирования гражданского общества в стране. –Т., 2011.

³ Сергиенко Л.А., Тиновицкая И.Д. Субъективные права в информационной сфере // Проблемы информатизации. – М., 2000. – Выпуск 3. – С.23.

теризуются как отношения, урегулированные какой-либо существующей отраслью права, либо их отраслевую принадлежность исследователи не указывают.

Если же информационные отношения названы отраслевыми, то возможны варианты, когда они являются видом отраслевого правоотношения, либо когда они весьма условно выделяются в качестве элементарного правоотношения внутри сложного отраслевого правоотношения.

Исходя из сказанного выше, ныне допустимо вести речь о правоотношениях в информационной сфере как об урегулированных правом общественных отношениях, возникающих в связи и по поводу информации либо действий (бездействий) в отношении нее (получение, предоставление, распространение, поиск информации и другие действия; а также отдельные виды бездействия – неразглашение информации). Стоит согласиться, что единственным критерием для выделения правоотношений по поводу информации будет критерий объекта правоотношения. Выделение правоотношений по такому признаку допустимо, однако влечет за собой ряд последствий.

Рассматривая вопрос об объекте правоотношений в информационной сфере, вряд ли можно согласиться с В.А.Севериным, который считает, что, «...исходя из понятия информации как правовой категории, она не может существовать вне материального носителя, поэтому объектом правового регулирования могут быть информационные ресурсы, информационные системы, технологии и средства их обеспечения, а не информация как таковая»¹. Представляется, что объектом правоотношений в информационной сфере является информация в любом виде: как зафиксированная, так и не зафиксированная на материальном носителе. Причем это не следует смешивать с возможностью выражения информации в объективной форме, поскольку объективная форма может быть и устной.

Стоит указать, что в изучении объекта правоотношений в информационной сфере обусловлена их взаимосвязь и со средствами электронно-вычислительной техники.

Как указывает И.Л.Бачило, информация является объектом, который порождает общественные отношения, выходящие за пределы компьютерного пространства². Поэтому ошибочно то мнение, что потребность в регулировании общественных отношений в области информации возникла только лишь с появлением компьютеров и автоматизированных систем передачи информации. И.Д.Тиновицкой правильно указано, что: «Не имеет значения... в каких системах (автоматизированных или неавтоматизированных) эта информация создается или обрабатывается... такие же по характеру отношения складываются практически в любых сферах сбора, обработки и получения информации, где ЭВМ еще не применялись или пока еще не применяются... Отсюда следует, что использование ЭВМ и других средств вычислительной техники не может служить

непременным свойством информационных отношений, хотя и влияет существенным образом на их характер»³.

Значит, исходя из сказанного, не следует путать технические и юридические аспекты общественных отношений. Зачастую технически весьма сложные объекты имеют простой правовой режим, и наоборот, многие простые объекты порождают сложные правовые отношения.

Общественные отношения, возникающие в области информации, разнообразны и многоаспектны, и поэтому не могут механически увязываться с использованием компьютерной техники.

Выделение отношений в информационной сфере по признаку их объекта не позволяет на основании только этого признака раскрыть природу и характер данных отношений. Особенность правоотношения, в том числе правоотношения в информационной сфере, обуславливается всей совокупностью элементов правоотношения. Поэтому, как верно отмечает И.Л.Бачило, при изучении правоотношений в информационной сфере необходимо исследовать все элементы правоотношения: объект, содержание правоотношения, правовое положение (статус) субъектов⁴.

Ныне правовые отношения в информационной сфере рассматриваются как отношения, урегулированные нормами той или иной существующей отрасли права. От такой постановки вопроса потребность в их правовом упорядочении ничуть не страдает. Наоборот, для их упорядочения появляется прочная методологическая основа в виде существующей системы права. В таком, т.е. в узком смысле, правоотношения в информационной сфере могут быть:

а) *публично-правовыми*, например, конституционными, административными, финансовыми правоотношениями в информационной сфере. В этой связи И.Л.Бачило отмечает, что: «Свобода информации... доступ к информации, правила формирования и использования библиотек, архивов... учета и отчетности, статистики... Правовое регулирование гарантий реализации прав граждан, включая и информационное обеспечение, – сфера публичного права»⁵;

б) *частноправовыми*, например, гражданскими или трудовыми правоотношениями в информационной сфере.

Также можно отдельно отметить правоотношения в информационной сфере как о всей многообразной совокупности регулируемых правом общественных отношений в информационной сфере. В таком понимании эти общественные отношения, по мнению И.Л.Бачило и В.А.Копылова, являются предметом комплексного регулирования в рамках подразделения системы права третьего уровня – комплексной отрасли права⁶.

Регулируемые отношения в информационной сфере являются объектом регулирования. Правоотношения

¹ Северин В.А. Правовое регулирование информационных отношений // Вестник Московского государственного университета. Серия 11, Право. – 2000. – № 5. – С.22.

² Бачило И.Л. Компьютерное право. Методология и практика // Безопасность информационных технологий. – 1997. – Вып.2. – С.70.

³ Тиновицкая И.Д. Информационное право и информационные отношения // Проблемы информатизации. – 1999. – №3. – С.47.

⁴ Бачило И.Л. Информация как предмет правоотношений // Научно-техническая информация. Сер.1, Организация и методика информ. работы. – 1997. – № 9. – С.18.

⁵ Бачило И.Л. Информация как объект отношений, регулируемых Гражданским кодексом РФ // Научно-техническая информация. Сер.1, Организация и методика информ. работы. – 1999. – № 5. – С.7.

⁶ Бачило И.Л., Копылов В.А. Есть ли основания для создания отрасли «информационное право» // Информационное общество. – 1999. – № 6. – С.49-50.

в информационной сфере представляют собой результат правового регулирования посредством специальной группы правовых норм, а не результат только лишь информационного действия права.

Правовые отношения в информационной сфере являются правоотношениями в полном смысле, поскольку включают в себя все элементы, присущие правоотношению: субъекты, объект, юридическое и фактическое содержание.

Значение категории «правоотношения» обусловлено во многом ролью, которую играет правоотношение в механизме правового регулирования. С точки зрения динамической характеристики механизма правового регулирования, то есть процесса правового регулирования, следует согласиться с выделением четырех стадий правового регулирования, к которым относятся: 1) стадия формирования и действия юридических норм; 2) стадия возникновения прав и обязанностей (правоотношений); 3) стадия реализации прав и обязанностей; 4) четвертая, факультативная, стадия – стадия применения права; то есть издание компетентным властным органом (например, судом) индивидуального правового акта.

Предпосылками возникновения правовых отношений в информационной сфере являются: наличие соответствующих норм права, правосубъектности участников и юридического факта. Лишь при условии наличия всех трех условий возникает правоотношение в информационной сфере.

Стоит указать, что необходимо гармоничное согласование правовых характеристик всех элементов правового отношения в информационной сфере: субъектов, объекта, юридического содержания. Как справедливо отметила И.Л.Бачило: «Точная характеристика объекта права должна быть согласована с гражданско-правовой характеристикой субъектов этого права»¹.

Поскольку правоотношения в информационной сфере выделяются по признаку объекта, то природа и особенности таких правоотношений раскрываются, главным образом, через рассмотрение объекта таких правоотношений и их юридического содержания.

В заключении можно указать, что наличие правовых отношений в информационной сфере не вызывает сомнений. Однако необходимо учитывать, что природа правовых отношений в информационной сфере отличается многообразием. К ним относятся различные виды как частных, так и публично-правовых отношений. Такое положение дел с необходимостью обусловлено критерием выделения правовых отношений в информационной сфере: они выделяются по признаку объекта. Объектом правовых отношений в информационной сфере является: 1) информация (отделимый от поведения лица объект); 2) результаты действий в отношении информации, включая получение, предоставление, неразглашение, распространение и др. (неотделимый от поведения лица объект правоотношения).

¹ Бачило И.Л. Информация как объект отношений, регулируемых Гражданским кодексом РФ // Научно-техническая информация. Сер.1, Организация и методика информ. работы. – 1999. – № 5. – С.12.