



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

№3

ТАҲРИР ҲАЙЪАТИ

БОШ МУҲАРРИР:

Гулямов Сайдилла Саидахарович – юридик фанлари доктори, профессор.

ТАҲРИР ҲАЙЪАТИ АЪЗОЛАРИ:

Мухамеджанов Аманулла Закирович – ю.ф.д., ТДЮИ Ректори (Раис)

Рустамбоев Мирзаюсуф Ҳакимович – ю.ф.д., профессор.

Раҳмонқулов Хожи-Акбар Раҳмонқулович – ю.ф.д., акад., ТДЮИ "Халқаро хусусий ҳуқуқ" кафедраси профессори

Исмоилов Нурдинжон Мўйдинханович – ю.ф.н. **Жамолов Бахтиёр Уроқович** – Ўзбекистон Республикаси Жиззах вилояти Прокурори

Икромов Музроб Муборақхўжаевич – Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамаси ходими

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

Рустамбеков Ислонбек Рустамбекович – ю.ф.н., ТДЮИ «Ёш олимлар кенгаши» раиси.

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

Мр.Клаус Шмитц – қонунчилик бўйича Европа етакчи эксперти

Маълумот олиш учун куйидагиларга мурожаат этиш сўралади:

**Гулямов Сайдилла Саидахарович,
Рустамбеков Ислонбек Рустамбекович**
ТДЮИ, Халқаро хусусий ҳуқуқ кафедраси,
Ўзбекистон Республикаси, Тошкент ш., 100047,
Сайилгоҳ кўчаси, 35. Тел: 233-43-59

"Ўзбекистон қонунчилиги таҳлили"нинг электрон нусхаси Интернетдаги www.tsil.uz сайтида жойлаштирилган.

Журнал 2004 йилдан Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг Олий Аттестация комиссияси журналлари рўйхатига киритилган.

Мазкур журнал Европа Иттифоқи кўмагида тайёрланди. Мазкур журналга Юридик клиника ва ГТЗ масъул ҳисобланади. Ушбу ҳужжатда баён этилган натижалар, хулосалар, талқинлар уларнинг муаллифларига тегишли бўлиб, Ўзбекистон ёки Европа Иттифоқи ҳукуматлари 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 – 08.10.2012
Нашриёт ҳисоб табоғи – 10,25
Босмаҳонада босилди
Адади – 100 нусха.

**ИЛМИЙ-ТАҲЛИЛИЙ
ЖУРНАЛ**

3/2012

МУНДАРИЖА

ФУҚАРОЛИК ҲУҚУҚИ

Н. Раҳмонқулова Ўзбекистон Республикаси ва хорижий мамлакатлар қонунчилигида никоҳдан ажратишнинг моддий-ҳуқуқий асослари.....	5
М. Ҳакимов Муаллифлик ҳуқуқларини мерос тариқасида ўтишининг айрим масалалари....	7
М. Маматулов Халқаро хусусий ҳуқуқда деликтдан келиб чиқувчи мажбуриятларни тартибга солиш усуллари ва муаммолари.....	11
Х. Абдурахмонова Ўзбекистон Республикасида чет элдан алиментларни ундиришни ҳуқуқий тартибга солиш.....	15
М. Аллаярова Оила аъзоларнинг уй-жойга нисбатан ҳуқуқи.....	19
Ш. Тухташова Ота-она ва болаларнинг вояга етмаганлар хусусий мулки билан боғлиқ мулкрий-ҳуқуқий муносабатлари.....	23
Ш. Туляганова Хўжалик ширкатлари ва жамиятларида иштиок этиш билан боғлиқ ҳуқуқларни мерос сифатида ўтиши	26
Х. Салихов Хавфли юкларни хаво орқали ташишларнинг ўзига хослиги.....	32
М. Хайитов Ота-оналик ҳуқуқини амалга ошириш мезонлари ва оилавий ҳуқуқий маданият.....	36
Ф. Акрамов Қўчмас мулкка нисбатан эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддатни қўллашнинг коллизия масалалари	39

ЖИНОЯТ ҲУҚУҚИ ВА ЖИНОЯТ ПРОЦЕССИ

Х. Қўчқоров Назорат инстанция суди иштирокчиларининг процессуал мақоми	42
Ш. Хўжаев Англосаксон жиноят ҳуқуқ тизими тўғрисида	45

ХАЛҚАРО ҲУҚУҚИЙ МУНОСАБАТЛАР

С. Гулямов Халқаро савдо шартномаларида жавобгарликдан озод қилиш масалалари.....	47
Б. Самарходжаев Инвестиция ҳуқуқи тушунчаси, предмети, метод ва функциялари	49
Р. Бозоров Таджикистон Республикаси инвестиция қонунчилигини бузганлик учун ҳуқуқий жавобгарлик тушунчаси ва турлари.....	53
И. Рустамбеков Халқаро савдо муносабатларида низолар ва уларни ҳал қилишнинг умумий тамойиллари.....	55
Д. Пайзиева Халқаро ҳуқуқда индивидларни ҳуқуқ субъекти сифатида эътироф этишга нисбатан асосий назарий ёндашувлар.....	57
М. Ахадова Ўзбекистон Республикасида чет эл сармояларининг субъектлари.....	59
К. Дастанов Чет эл ҳуқуқи нормалари мазмунини аниқлашнинг айрим муаммолари	62
Д. Махкамова Халқаро тижорат арбитражи: маҳияти ва аҳамияти	64

ДАВЛАТ ВА ҲУҚУҚ

С. Ақобиров Ўзбекистон Республикасида давлат-хусусий ҳамкорлик.....	66
Р. Кенжаев Давлат ва жамият бошқарувида инсон ва бола ҳуқуқларининг айрим масалалари	68
Ж. Низамов Бола ҳуқуқлари бузилишларининг баъзи шаклларини олдини олишга оид айрим мулоҳазалар	70
Д. Садуллаев Давлат ва жамият эҳтиёжлари учун ер участкаларини олишнинг маъмурий жараёнлари	72

АХБОРОТ ТЕХНОЛОГИЯЛАР ҲУҚУҚИ

Г. Саматова Аудиовизуал асарлар – интеллектуал мулкнинг объекти сифатида.....	74
Қ. Мехмонов Компьютер дастурларидан фойдаланишда лицензия шартномаси ва бошқа шартномавий ҳуқуқий конструкциялар нисбати.....	77

EDITORIAL BOARD

GENERAL MANAGER:

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

MEMBERS OF EDITORIAL BOARD:

Mr. Muhamedjanov Amanulla – The Rector of TSIL (Chairman)

Rustambayev Mirzayusuf – Professor.

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

Mr. Ismoilov Nurdinjon – PhD in Law.

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

Mr. Ikramov Muzrob – PhD in Law.

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

Mr. Rustambekov Islambek – PhD in Law, Chairman of the Board of Young Scientists of TSIL.

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

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

Electronic copy of "Uzbek Law Review" journal can be found at www.tsil.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 – 08.10.2012
Bulk – 10,25
Printed in Printhouse
Number of copies – 100

SCIENTIFIC-ANALYTICAL JOURNAL 3/2012

CONTENTS

CIVIL LAW

N. Rahmonqulova Material and Legal Bases of Divorce in the Republic of Uzbekistan and Foreign Countries	5
M. Hakimov Some Questions of Inheritance of Copyright.....	7
A. Mamatqulov Methods and Problems of Regulation of Obligations Owing to Delicts in the International Private Law.....	11
H. Abdurakhmonova Legal Regulation of Collecting the Alimony from Abroad in the Republic of Uzbekistan.....	15
M. Allayarova The Ownership Rights of Family Members	19
Sh. Tuhtashova Property Legal Relationship Between Parents and Children of the Minors Connected with a Private Property.....	23
Sh. Tulyaganova Inheritance of the Rights Connected with Participation in Economic Associations and Societies.....	26
X. Salihov Features of Air Transportation of Dangerous Freights.....	32
M. Hayitov Criteria of Implementation of the Parental Rights and Family and Legal Culture.....	36
F. Akramov Conflict Questions of Application of Term of Emergence of the Property Right to Real Estate.....	39

CRIMINAL LAW AND CRIMINAL PROCESS

H. Kuchkarov Procedural Status of Participants of Court of Supervising Instance.....	42
Sh. Hujjev About system of Anglo-saxon Criminal Law.....	45

INTERNATIONAL LEGAL RELATIONS

S. Gulyamov Questions of Release from Responsibility in the International Trade Treaties	47
B. Samarhodjaev Concept, subject, methods and functions of the investment right	49
R. Bozorov Concept and Types of Legal Responsibility for Violations of the Investment Legislation of the Republic of Tajikistan	53
I. Rustambekov Disputes in the International Trade Relations and the General Principles of their Permission.....	55
D. Payzieva The Main Theoretical Views of Recognition of Individuals as Subjects in International Law.....	57
M. Ahadova The subjects of Foreign Investment in the Republic of Uzbekistan.....	59
K. Dastamov Some Problems of Determination of Value of Foreign Rules of Law.....	62
D. Mahkamova International Commercial Arbitration: Essence and Value.....	64

STATE AND LAW

S. Akobirov State-private Partnership in the Republic of Uzbekistan.....	66
R. Kenjaev Some Questions of Human Rights and the Child in the Public and Public Administration.....	68
J. Nizamov Questions of Prevention of Some Types of Violation of the Rights of Children	70
D. Sadullaev Administrative Procedures of Withdrawal of the Land Plots for the State and Social Needs: Theory and Practice.....	72

INFORMATION TECHNOLOGIES LAW

G. Samatova Audiovisual Works as Object of Intellectual Property	74
Q. Mehmonov Ratio of the License Contract and other Contract and Legal Designs in Use of Computer Programs.....	77

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР:

Гулямов Сайдилла Саидахарович – доктор юридических наук, профессор.

ЧЛЕНЫ РЕДКОЛЛЕГИИ:

Мухамеджанов Аманулла Закирович – д.ю.н., Ректор ТГЮИ (Председатель)

Рустамбаев Мирзаюсуф Хакимович – д.ю.н., профессор.

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

Исмаилов Нурдинжон Муйдинханович – к.ю.н. **Жамолов Бахтиер Уракович** – Прокурор Жиззакской области Республики Узбекистан

Икрамов Музроб Муборакхужаевич – начальник Управления Кабинета Министров Республики Узбекистан

Окюлов Омонбой – д.ю.н., профессор кафедры "Хозяйственное право и хозяйственный процесс" ТГЮИ

Рустамбеков Исламбек Рустамбекович – к.ю.н., Председатель «Совета молодых ученых» ТГЮИ.

Турсунова Гулнара Нигматуллаевна – к.ф.н., начальник отдела международных отношений ТГЮИ

Мр.Клаус Шмитц – главный эксперт проекта 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.

Электронная версия "Обзор законодательства Узбекистана" размещена на Интернет сайте:
www.tsil.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 – 08.10.2012
Уч.- изд. лист. – 10,25
Отпечатано в типографии
Тираж – 100

**НАУЧНЫЙ-АНАЛИТИЧЕСКИЙ
ЖУРНАЛ**

3/2012

СОДЕРЖАНИЕ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Н. Рахманкулова Материально-правовые основы расторжения брака в Республике Узбекистан и зарубежных странах	5
М. Хакимов Некоторые вопросы наследования авторских прав	7
А. Маматкулов Методы и проблемы регулирования обязательств вследствие деликтов в международном частном праве	11
Х. Абдурахманова Правовое регулирование взыскания алиментов из зарубежа в Республике Узбекистан	15
М. Аппаярова Жилищное право членов семьи	19
Ш. Тухташова Имущественные правоотношения между родителями и детьми связанных с частной собственностью несовершеннолетних	23
Ш. Туляганова Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах	26
Х. Салихов Особенности воздушной перевозки опасных грузов	32
М. Хайитов Критерии осуществления родительских прав и семейно-правовая культура	36
Ф. Акрамов Коллизионные вопросы применения срока возникновения права собственности на недвижимое имущество	39

УГОЛОВНОЕ ПРАВО И УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Х. Кучкаров Процессуальный статус участников суда надзорной инстанции	42
Ш. Хужаев О системе англосаксонского уголовного права	45

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

С. Гулямов Вопросы освобождения от ответственности в международных торговых договорах	47
Б. Самарходжаев Понятие, предмет, методы и функции инвестиционного права	49
Р. Бозоров Понятие и виды юридической ответственности за нарушения инвестиционного законодательства Республики Таджикистан	53
И. Рустамбеков Споры в международных торговых отношениях и общие принципы их разрешения	55
Д. Пайзиева Основные теоретические взгляды на признание индивидов как субъектов в международном праве	57
М. Ахадова Субъекты иностранного инвестирования в Республике Узбекистан	59
К. Дастамов Некоторые проблемы определения значения иностранных правовых норм	62
Д. Махкамова Международный коммерческий арбитраж: сущность и значение	64

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

С. Ақобиров Государственно-частное партнерство в Республике Узбекистан	66
Р. Кенжаев Некоторые вопросы прав человека и ребенка в государственном и общественном управлении	68
Ж. Низамов Вопросы предотвращения некоторых видов нарушения прав детей	70
Д. Садуллаев Административные процедуры изъятия земельных участков для государственных и общественных нужд: теория и практика	72

ПРАВО ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ

Г. Саматова Аудиовизуальные произведения как объект интеллектуальной собственности	74
Қ. Мехмонов Соотношение лицензионного договора и других договорно-правовых конструкций в использовании компьютерных программ	77

Н.Х.Раҳмонкулова
Юридик фанлар номзоди

ЎЗБЕКИСТОН РЕСПУБЛИКАСИ ВА ХОРИЖИЙ МАМЛАКАТЛАР ҚОНУНЧИЛИГИДА НИКОҲДАН АЖРАТИШНИНГ МОДДИЙ-ҲУҚУҚИЙ АСОСЛАРИ

Ҳар қандай ижтимоий жараённинг ўзига хос ижобий ва салбий томонлари мавжуд бўлганидек, оилаларда ҳам ўзига хос келишмовчиликларнинг бўлиши табиий ҳолдир. Чунки ҳаёт мураккаб, турмуш эса тасодифлардан ҳоли эмас. Келишмовчилик негизида эр-хотин ва оиладаги бошқа кишиларнинг дунёқараши, қизиқишлари ва талабларининг мос келмаслиги ётади. Оиладаги зиддиятли ҳолатлар кўпинча ажралишга сабаб бўлади.

Никоҳдан ажратишда чет эл элементи асосан икки ҳолатда мавжуд бўлади:

- эр-хотиннинг турли фуқароликка эгалиги;
- бир фуқароликка эга эр-хотинларнинг бошқа мамлакатда никоҳдан ажрашмоқчилиги.

Эр-хотинларнинг турли фуқароликка эга бўлиш ҳолати, кўпчилик мамлакатлар фуқаролик қонунчилиги аёлниги никоҳга киришини автоматик равишда эрнинг фуқаролигига ўтиши билан боғлашни тўхтатганлиги билан белгиланади.

Аёлниги ўз фуқаролигини сақлаб қолиши қонунчилиги нафақат давлатларнинг ички қонунчилик нормаларида, балки "Турмуш қурган аёлниги фуқаролиги тўғрисида"ги 1957 йилда Нью-Йоркда имзоланган халқаро Конвенцияда ҳам акс этган. Ушбу Конвенция никоҳнинг тузилиши ҳам, ажратиш ҳам, эрнинг фуқаролигининг ўзгариши ҳам аёлниги фуқаролигига таъсир кўрсатмаслигини назарда тутди.

Ушбу муносабатларда коллизия муаммо асосан, турли мамлакатларда никоҳдан ажратишга йўл қўйилишининг турлича ҳал этилиши билан асосланади. Бу ҳолатда асосан учта асосий ёндашувлар кузатилади. Бир қатор мамлакатларда (Испания, Аргентина, Колумбия) никоҳдан ажратиш ман этилади. Бошқаларида эса, никоҳдан ажратиш аниқ белгиланган асосларга кўра, шу билан бирга эр-хотинларнинг ўзаро розилиги ушбу асослар қаторига киритилмаган ҳолда йўл қўйилади (Италия). Учинчи гуруҳ мамлакатларда (Англия, Бельгия, Дания, Германия, Норвегия, Франция) никоҳдан ажратиш қонуний шартлари ва асослари шу қаторда тарафларнинг розилиги асосида йўл қўйилади.

Узоқ давр мобайнида никоҳдан ажратиш эр ёки хотиннинг айбли ҳаракати оқибатидаги санкция сифатида қаралар эди. Бироқ, оила ҳуқуқининг ривожланиши ҳамда никоҳ ва ундан ажратиш тўғрисидаги янги қонунларнинг қабул қилиниши туфайли Англия, Франция, Германия, Скандинавия мамлакатлари ва АҚШнинг кўпчилик штатлари ҳамда бошқа мамлакатларда никоҳдан ажратиш оила ва никоҳнинг амалда тугатилиши (бузилиши)нинг қонуний оқибати сифатида қаралмоқда.

Никоҳдан ажратиш ишларини қўзғатишда тарафларнинг тенг ҳуқуқчилиги аксарият мамлакатларда асосий тамойил ҳисоблансада, бу борада ҳам яқдил қарашлар мавжуд эмас. Айрим мамлакатларда (мусулмон ҳуқуқига оид) аёллар ҳақ-ҳуқуқларининг чекланиш ҳолатлари кузатилади.

Никоҳдан ажратишда никоҳнинг амалда тугаганлиги асосий асос саналсада, турли мамлакатлар қонунчилигида бошқа асослар ҳам

белгиланган. Масалан, 1970 йилда Италияда қабул қилинган қонунга биноан эр-хотиндан бирининг узоқ муддатли жиноий жазога тортилиши; никоҳ ҳаётига лаёқатсизлиги; сепарация шартлари бўйича беш йилдан кам бўлмаган муддат давомида алоҳида яшаши; хорижда никоҳдан ажралиш никоҳдан ажралиш асослари ҳисобланади¹.

Францияда 1975 йилдан бошлаб, никоҳдан ажратиш учун, эр-хотинларнинг ўзаро розилиги, эр-хотиндан бирининг айбли ҳаракати ҳам асос бўлиши сақланиб қолди². Агарда эр-хотинлардан бири никоҳдан ажралишга розилик бермаса, 6 йилдан кам бўлмаган муддат давомида алоҳида яшаганлик бир томоннинг аризасига кўра никоҳдан ажратишга асос бўлиши мумкин³.

Буюк Британияда 1973 йилда қабул қилинган "Никоҳ масалалари тўғрисида"ги Қонунга кўра никоҳдан ажратиш асослари:

1) жавобгарнинг хиёнати ва бу ҳолат даъвогарнинг жавобгар билан бирга ҳаёт кечиришига тўсқинлик қилса;

2) даъвогарнинг жавобгар билан келгусида бирга яшашига монелик қиладиган ҳатти-ҳаракати;

3) жавобгар томонидан даъвогар эр (хотин)нинг сабабсиз (асоссиз) равишда икки йилдан кам бўлмаган муддатга ташлаб кетиши (яъни, алоҳида яшаш мақсадида эр (хотин)нинг розилигисиз, адолатсиз равишда оиладан чиқиб кетиши);

4) эр-хотиннинг икки йил давомида биргаликда ҳаёт кечирмаслиги ва ҳар иккала томоннинг ажралишга розилиги;

5) эр-хотиннинг беш йил давомида алоҳида яшаганлиги¹ ҳисобланади.

АҚШ федерал қонунчилиги никоҳдан ажратиш учун зарур бўлган асосларнинг икки тоифасини назарда тутди. Булар: томонлардан бирининг айбсиз ажралиш ва томонлардан бирининг айби мавжуд бўлган ажралишлар. Эр хотиндан бирининг никоҳ бузилишида айбланмаслиги айбсиз ажралиш (ёки унинг эквиваленти) ҳар бир штат қонунларида назарда тутилган.

Бундай ажралиш асослари бўлиб:

1) эр-хотиннинг маълум муддат давомида алоҳида яшаши;

2) бир-бирига ўзаро мос келмаслиги (эр-хотин ўртасидаги биргаликда яшашга монелик қиладиган келишмовчиликлар ва низолар);

3) ҳал қилиб бўлмайдиган низолар ёки никоҳни сақлаб қолишни имконияти йўқлиги хизмат қилади².

Германия Гражданлик Тузуқларининг 1565-параграфига кўра, қуйидаги ҳолларда никоҳдан ажратиш мумкин:

1) никоҳ агар у амалда тугатилган бўлса, бекор қилиниши мумкин. Никоҳ амалда тугаган, эр-хотинларнинг иттифоқи бошқа мавжуд эмас ва эр-хотинлар уни тиклашларини кутиб ҳам бўлмаса;

2) агар эр-хотинлар бир йилдан кам бўлган давр мобайнида бирга яшамаётган бўлсалар, никоҳ унинг

¹ Ануфриева Л.П. Международное частное право. –С.583.

² Уша ерда. –Б.584.

³ Пятин С.Ю. Гражданское и торговое право зарубежных стран. Учеб. пособие. –М.: Дашков и К°, 2009. –С.76

¹ Lowe N.,Douglas G. Bromley's Family Law.9th ed.Butterworths.London,Edin.,Dublin.1998. –P.251.

² William P. Statsky. Family Law. 5th ed. West Thomson Learning. 2002. –P. 181.

давом этиши мурожаат этган шахсга нисбатан иккинчи тараф билан боғлиқ сабаблар туфайли, ниҳоятда адолатсиз¹ бўлиши шarti билан бекор қилиниши мумкин².

Швециянинг никоҳдан ажралишни тартибга солувчи қонунчилиги бир мунча либераллиги билан ажралиб туради. 1974 йилда қабул қилинган Қонунга мувофиқ никоҳ томонлардан бирининг аризасига кўра тугатилиши мумкин. Бу ҳолда даъвогар судга ажралиш сабабини тушунтиришга, суд эса никоҳ ҳақиқатдан ҳам тугаганлигини текширишга мажбур эмас. Агар эр-хотиннинг вояга етмаган фарзандлари бўлса, суд олти ойлик ярашув муддатини белгилайди. Бу муддат тугагач, даъвогар аввалги илтимоси билан яна мурожаат этса, суд ажралиш сабабини ўрганмай никоҳдан ажратиши шарт³.

Мусулмон ҳуқуқи ҳукмрон бўлган давлатларда никоҳдан ажралиш масаласига бошқача ёндашилади. Мусулмон ҳуқуқининг ажралишга бўлган муносабати хусусида Хадисда шундай берилган: “Ажралиш-Оллоҳ томонидан йўл кўйилган қилмишларнинг энг жирканждир.”⁴ Бундан кўриниб турибдики, ажралиш салбий характерга эга бўлган ҳаракат бўлгани билан, агар никоҳдан ажралишнинг ҳамма шартларига риоя қилинган бўлса, ҳеч ким унга тўсқинлик қилишга ҳақли эмас.

Мусулмон ҳуқуқида никоҳдан ажралишга эрнинг ажралиш, яъни “талоқ” сўзини айтиши ёки суднинг қарори асос бўлиб ҳисобланади. Судда ажралиш шакли аксарият араб мамлакатларида мавжуд бўлса ҳам, алоҳида мамлакатларнинг қонунчилиги кесимида айрим фарқлар мавжуд. Кўпчилик мамлакатларда ажралиш тўғрисидаги даъво бериш ҳуқуқига иккала тараф ҳам эга бўлади аммо кўп ҳолларда бу ҳуқуқдан хотин фойдаланади. Чунки эр суднинг иштирокисиз ҳам никоҳдан ажралиши мумкин. Аммо мусулмон давлатлари бўлмиш Миср, Ливан ва Жануби-Шарқий Осиё давлатларида бу ҳуқуқ фақатгина хотинга берилган.

Мусулмон ҳуқуқи давлатларида никоҳдан ажратиш асослари деярли бир хил. Улар:

- эрнинг касаллиги ёки жисмоний жиҳатдан камчиликлари;

- хотинига маънавий зарар етказадиган, асоссиз равишда эрнинг узоқ муддат (1-2 йил) бирга яшамаслиги;

- эр-хотинлар ўртасида низо ёки улардан бирининг иккинчисига маънавий зарар етказиши.

Айрим мамлакатларда никоҳдан ажратиш асоси эр ёки хотиннинг хиёнати (Ироқ); суднинг рухсатисиз эрнинг янги никоҳ тузиши; эрнинг барча хотинларини таъминлашга қодир эмаслиги (ЯАР) ҳисобланади.

¹ Адолатсизлик (Härteklausel) тўғрисида изоҳ – эр-хотинлардан бири томонидан шафқатсизлик ҳаракатлари қилинган ҳолларда никоҳдан ажратишга йўл кўювчи ёки аксинча зарур ҳоллар сабабли никоҳни сақлаб қолишни йўл кўювчи изоҳ.

² Гражданское уложение Германии / Пер.с нем.; науч. ред. А.Л.Маковский и др. –М.: Волтерс-Клувер, 2009. –С.383-384.

³ Скаримов А.С. Международное частное право. Изд. СПб., 2000. –С.269-270.

⁴ Саййид Муджаба Рукни Мусави Лари. Западная цивилизация глазами мусульманина. 1994. –С.175.

¹ Гражданское и семейное право развивающихся стран. Учеб. пособие. –М.: Издательство Ун-та дружбы народов, 1989. – С.187-188

Хиндистон қонунида аёлнинг никоҳдан ажратишни талаб қилиш асосларининг кенг доираси белгиланган. “Мусулмон никоҳидан ажратиш тўғрисида”ги 1939 йил қонунининг 2-моддасига кўра бундай асослар:

- 4 йилдан кам бўлмаган муддат давомида эрнинг қаердалигини аниқ эмаслиги;

- 2 йил давомида хотинни таъминланмаганлиги;

- 3 йил мобайнида эрнинг асоссиз равишда эрлик вазифаларини бажаришдан бош тортганлиги;

- никоҳ тузиш муддатида эрнинг жинсий лаёқатсизлиги;

- охириги 2 йил мобайнида эрнинг руҳий касаллиги, унинг венерик касаллик билан касалланганлиги;

- никоҳ тузиш лаёқатлиги ёшига етмасдан аёлнинг никоҳ тузганлиги;

- эрнинг шафқатсиз муносабатда бўлганлиги;

- бошқа хотинларга нисбатан унга ёмон муносабатда бўлганлиги.²

Япония, Россия Федерацияси, Ўзбекистон Республикаси оила қонунчилигида никоҳдан ажратиш асослари белгиланмаган. Масалан, Ўзбекистон Республикаси Оила Кодексининг 41-моддасига кўра, “Агар суд эр ва хотиннинг бундан буён биргаликда яшашига ва оилани сақлаб қолишга имконият йўқ деб топса, уларни никоҳдан ажратади”, деб белгиланган. Никоҳдан ажратиш учун аниқ асослар кўрсатилмаган.

Бундан ташқари, никоҳдан ажратиш тартиби бўйича ҳам фарқланади. Масалан, АҚШ, Франция, Германия, Англия каби мамлакатларда ажралишнинг суд тартиби белгиланган. Ўзбекистон Республикаси, Япония, Россия Федерациясида тарафларнинг ўзаро розилиги асосида судсиз ажралиш, яъни ФХДЁ органларида никоҳдан ажратиш тартиби мавжуд. Дания, Норвегияда никоҳ қиролнинг қарори асосида ёки маъмурий органда ажратилади. Ирландия ҳамда Канада провинцияси Квебекда парламент қарори билан ажратилади.

Никоҳдан ажратиш жараёни айрим мамлакатларда жуда мураккаблаштирилган бўлса (ГФР – адвокатнинг мажбурий иштироки, АҚШнинг баъзи штатларида – никоҳдан ажратилаётган штатда узоқ муддат яшаганлик), айримларида жуда осон (Мексиканинг айрим штатларида эр-хотинлар почта орқали ариза юбориб никоҳдан ажралишлари мумкин)¹.

Турли мамлакатлар ички моддий қонунчилигида никоҳдан ажратиш асослари, тартиби борасидаги фарқлар ҳамда айрим мамлакатлар қонунчилигида ушбу институтнинг умуман мавжуд эмаслиги чет эл элементи билан мураккаблашган никоҳларни ажратишда, чет мамлакатларда қабул қилинган никоҳдан ажратиш тўғрисидаги қарорларни тан олишда коллизия муаммоларнинг вужудга келишига сабаб бўлади.

² Ўша ерда. –Б.188.

¹ Зенин И.А. Гражданское и торговое право зарубежных стран: Учеб. пособие. – М.: Юрайт-Издат, 2009. – С.199.

М.Х.Хакимов
Соискатель ТГЮИ

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ НАСЛЕДОВАНИЯ АВТОРСКИХ ПРАВ

Из всех объектов интеллектуальной собственности одну из наиболее крупных групп образуют объекты авторского права, которое представляет собой самостоятельный институт гражданского права, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства¹. Как указывается в литературе авторские права возникают в связи с созданием произведений, а смежные с их использованием².

В Республике Узбекистан отношения возникающие по поводу авторских прав и смежных прав регулируются Гражданским кодексом и законом «Об авторском праве и смежных правах».

Нужно отметить, что состав объектов авторского права достаточно обширен и в него, согласно нормам законодательства Республики Узбекистан включаются следующие элементы: литературные произведения (литературно-художественные, научные, учебные, публицистические и т.п.); драматические и сценарные произведения; музыкальные произведения с текстом и без текста; музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино-, теле-, видеопроизведения), радиопроизведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам; программы для электронно-вычислительных машин (ЭВМ) всех видов, включая прикладные программы и операционные системы; другие произведения, отвечающим требованиям законодательства.

Статьей 35 Закона Республики Узбекистан «Об авторском праве и смежных правах» предусмотрено, что авторское право действует в течение всей жизни автора и пятидесяти лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных настоящей статьей и другими законами. В отношении произведения, созданного в соавторстве, действует в течение всей жизни соавторов и пятидесяти лет после смерти последнего из авторов, пережившего других соавторов. Авторское право на произведение, правомерно обнародованное под псевдонимом или анонимно, действует в течение пятидесяти лет после его обнародования. Если в течение указанного срока псевдоним или аноним раскроет свою личность или его личность не будет далее оставаться сомнений, то применяются сроки, указанные в

части первой ст. 35. Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение пятидесяти лет после его выпуска в свет. Право авторства, право на авторское имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно. При предоставлении охраны произведению в соответствии с международными договорами Республики Узбекистан срок действия авторского права на территории Республики Узбекистан определяется в соответствии с настоящей статьей. Но этот срок не может превышать срока действия авторского права, установленного в стране происхождения произведения. Исчисление сроков, предусмотренных в статье 35, начинается с первого января, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока. С учетом этих сроков и будет определяться период остаточного срока действия исключительного права на использование произведения в любой форме и любым способом, которым сможет воспользоваться наследник. При этом наследник сможет в такой ограниченный период времени сам осуществлять или разрешать другим лицам все действия с произведением, которые перечислены в ст. 19 Закона «Об авторском праве и смежных правах». Как только истечет срок действия правовой охраны произведения, оно перейдет в общественное достояние, которое далее может свободно использоваться любым лицом без выплаты вознаграждения наследнику. При этом, право собственности наследника на экземпляр(ы) произведения будет продолжать действовать, как и любое иное вещное право.

Переход авторского права по наследству прямо предусмотрен ст. 36 Закона РУз «Об авторском праве и смежных правах». Согласно указанной статье имущественные права автора переходят по наследству.

Не переходят по наследству личные неимущественные права автора. Наследники автора вправе осуществлять защиту указанных прав. Эти правомочия наследников сроком не ограничиваются.

При отсутствии наследников автора защита его личных неимущественных прав возлагается на специально уполномоченный государственный орган.

Если авторское право на произведение принадлежит нескольким наследникам совместно, то порядок использования произведения определяется соглашением между ними. При этом ни один из наследников не вправе без достаточных на то оснований запретить другим наследникам использование произведения.

Как указывает А.О.Мелузова, почти все имущественные правомочия не носят личного характера, и поэтому доступны для правопреемства, в том числе и наследственного. В зависимости от характера произведения в отношении него может реализовываться лишь часть из перечисленных правомочий; так, например, очевидно, что право на перевод не применимо к музыкальному произведению. Однако, она обращает внимание на то, что в отношении таких специфических объектов авторского права, как дизайнерский, архитектурный, градостроительный или садово-парковый проект, предусмотрено специфическое дополнительное правомочие имущественного характера - практическая реализация проекта. Представляется, что к наследникам действительно может переходить право разрешать (или не разрешать) другим лицам практически реализовывать проект умершего автора. Но возможность наследования права на личное участие в реализации проекта является весьма спорной,

¹ Гаврилов Э. П. Комментарий к Закону Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах". - М.: Спарк, 1996.

² Интеллектуальная собственность / Под ред. Н.М.Коршуновой. - М., 2006. - С.98.

поскольку это право неразрывно связано с личными профессиональными навыками умершего автора, которыми наследники могут и не обладать¹.

Точно по этим же причинам следует признавать не переходящим в порядке наследования право автора на доступ к своему произведению изобразительного искусства, реализацию которого автор может требовать от собственника произведения с целью воспроизведения произведения. И представляется ошибочным мнение И.П.Янушкевича о том, что право доступа является неимущественным только лишь потому, что «оно носит особый, сугубо личный характер»².

Следует отметить, что право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно. Автор вправе в том же порядке, в каком назначается исполнитель завещания, указать лицо, на которое он возлагает охрану права авторства, права на имя и права на защиту своей репутации после смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органом, который осуществляет такую охрану, если наследников нет или их авторское право прекратилось³.

Как справедливо отметила М.Мирошникова, право доступа является имущественным, поскольку оно «призвано прежде всего удовлетворять экономические интересы автора»⁴. Однако нельзя согласиться с М.Мирошниковой в том, что имущественное право доступа следует считать передаваемым, понижая его не как лично предоставляемую создателю возможность копирования от руки, а и как охватывающее случаи «механического воспроизведения произведения изобразительного искусства с помощью технических средств».

По нашему мнению, право доступа является имущественным, ненаследуемым и прекращающимся смертью автора из-за его неразрывной связи с личностью создателя произведения, поскольку оно - неотъемлемая часть имущественного права на воспроизведение специфического произведений, существующего в единственном экземпляре и фактически точно не воспроизводимого никем, кроме автора, и тем более - с помощью чисто технических средств.

В пользу такой интерпретации правовой характеристики права доступа говорит упоминание его в статье 18 «Личные неимущественные права» Закона РУз «Об авторском праве и смежных правах», а также указание в статье 23 его имущественным правом следования, которое также, как и право доступа, специально предусматривается в отношении уникальных произведений изобразительного искусства (картин, скульптур) для того, чтобы компенсировать автору объективную невозможность получения столь значи-

тельного дохода, который может длительный период получать, например, автор романа, неоднократно тиражируемого в огромных количествах.

Право следования в ст. 23 Закона трактуется в следующем виде: «В каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т. д.) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на двадцать процентов, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере пяти процентов от перепродажной цены. Указанное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права». Как видно данная норма четко устанавливает переход права следования по наследству, но только к наследникам по закону. По нашему мнению это ограничение является необоснованным. Следовательно было бы правильным установить переход данного права к любым наследникам автора.

Хотелось бы отметить, что было бы правильным внести в Закон дополнение о том, что к наследникам не переходят такие личные имущественные права, неразрывно связанные с личностью автора, как право личного участия архитектора в реализации проекта по разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, а также право доступа к произведениям изобразительного искусства.

В отношении аудиовизуальных произведений, записанных на фонограмму, ст. 33 Закона «Об авторском праве и смежных правах» предусматривает особое имущественное право автора – право на вознаграждение за воспроизведение исключительно в личных целях. Как указано в ст. 33 «Допускается без согласия автора произведения, исполнителя, изготовителя фонограммы и изготовителя аудиовизуального произведения, но с выплатой им вознаграждения, воспроизведение аудиовизуального произведения или фонограммы в личных целях без извлечения дохода. Вознаграждение выплачивается изготовителями и импортерами оборудования (аудио- и видеомагнитофоны и иное оборудование) и материальных носителей (звуко- и (или) видеопленки и кассеты, компакт-диски и иные материальные носители), используемых для такого воспроизведения».

Как указывает И.Силонов, в состав наследственной массы могут входить также все те суммы авторского вознаграждения, которые причитались автору на день его смерти, но не были выплачены за использование произведений, осуществленное по разрешению организации по коллективному управлению имущественными правами автора⁵.

Е.Павлова считает, что наследуется авторское вознаграждение, как начисленное при жизни автора, но своевременно им не полученное, так и начисленное после его смерти в соответствии с ранее заключенными этим автором договорами на использование его произведений (но до принятия наследства наследниками)⁶.

Следует также рассмотреть вопрос наследования прав и обязанностей автора по авторским договорам.

¹ Мелуова А.О. Наследование авторских прав // Интеллектуальная собственность: правовые, экономические и социальные проблемы. Сборник трудов аспирантов РГИИС в трех частях. – М.: РГИИС, 2002. – Ч.2. – С.5.

² Янушкевич И.П. Авторское право в Российской Федерации: Учебное пособие. – М.: ИНИЦ Роспатента, 2000. – С. 31.

³ Силонов И. Авторское право в действии. – 2003. <http://jurqa.h12.ru/all.docs/g/a/yp6nzzr9.html>

⁴ Мирошникова М. Особенности перехода авторских прав по российскому гражданскому праву // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – М., 2002. – №8. – С.24.

⁵ Силонов И. Авторские и смежные права в шоу-бизнесе // Интеллектуальная собственность. – М., 1998. – №3. – С.90–91.

⁶ Павлова Е. Наследование интеллектуальной собственности // Закон. – М., 2001. – №4. – С.32.

С.А.Чернышева считает, что смертью автора прекращается заключенный им авторский договор¹. Е.Павлова имеет противоположное мнение и указывает, что права кредитора по обязательству переходят к другому лицу в результате универсального правопреемства в правах кредитора. Данный автор также утверждает, что единственным случаем прекращения смертью автора является авторский договор заказа, по которому автор не успел выполнить свои обязательства по созданию произведения². Но в данном контексте, можно согласиться с мнением А.О.Мелузовой, которая указывает, что с даты открытия наследства должен прекратиться любой авторский договор (или договор коммерческой концессии), по которому к этой дате остались неисполненными какие-то сугубо личные обязательства умершего автора (например, обязательство по считыванию редакторской правки романа или по сокращению его объема по требованию издателя)³. По нашему мнению основанием для такого прекращения действия авторского договора может служить ч.2. ст.1113 ГК РУз, где установлено, что не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя.

Однако с этим нельзя согласиться в силу статьи 1114 ГК РУз, где указано, что состав наследства входят все права и обязанности, принадлежащие наследодателю на момент открытия наследства, существование которых не прекращается с его смертью.

По вопросу, переходят ли к наследникам права и обязанности автора по договору об использовании служебного произведения, который автор при жизни заключил со своим работодателем?

В данном случае возможны следующие подходы в решении этого вопроса. В первом случае, если признать что данное право является непосредственно связанным с личностью автора, то, в силу ст. 1113 ГК РУз, его следует признать ненаследственным, а договор об использовании служебного произведения – прекращающимся смертью автора. Во-втором случае, если данное право признать не связанным с личностью автора, хотя и ограниченно оборотоспособным (непереступаемым по договору цессии, но в то же время наследуемым), то смертью автора не должен ни изменяться, ни прекращаться договор об использовании служебного произведения.

По нашему мнению, предпочтительным является первый вариант, поскольку исключительное право на использование служебного произведения закон изначально закрепляет за работодателем, а право на вознаграждение за использование служебного произведения неразрывно связано с трудовой деятельностью автора, которая прекращается с его смертью. Исходя из этого абзац 2 ст. 34 Закона «Об авторском праве и смежных правах» можно дополнить новым абзацем 3 следующего содержания:

«Право автора на вознаграждение за использование служебного произведения является неотчуждаемым и не переходящим по наследству».

¹ Чернышева С.А. Правоотношения в сфере художественного творчества. –М., 1979. –С.59–60.

² Павлова Е. Наследование интеллектуальной собственности // Закон. –М., 2001. –№4. –С.35.

³ Мелузова А.О. Наследование в правах и обязанностях автора по авторскому договору // Интеллектуальная собственность: правовые, экономические и социальные проблемы. Сборник. –М., 2003. –Ч.1. –С.164–170.

Также является весьма интересным рассмотреть вопрос наследования имущественных авторских прав, приобретенных пользователем по авторскому договору.

О.Рузакова утверждает, что по наследству могут переходить не только исключительные, но и неисключительные права, полученные по договору, кроме тех прав, которые неразрывно связаны с чинностью правообладателя. Например, предприниматель по договору получил на определенный срок право на издание произведения и одновременно право на предоставление такого права другим лицам. Указанные права будут действовать в течении указанного в договоре срока. Но реализовать право на издание можно только наследнику, зарегистрированному в качестве предпринимателя, и при наличии соответствующей лицензии⁴.

По мнению А.О.Мелузовой, наследование прав и обязанностей пользователя совершенно недопустимо не только по срочному договору коммерческой концессии, но и по срочному авторскому договору, поскольку оно вступит в противоречие с исключительным правомочием автора разрешать использовать произведение по своему собственному усмотрению, которым автор воспользовался, заключив авторский договор с вполне конкретным лицом, а не с любым лицом, пожелавшим использовать произведение. Также и наследники автора всегда должны иметь такую же свободу выбора в распоряжении произведениями автора (разрешать или запрещать их использование другими лицами) и эта свобода не может ничем ограничиваться к пользе других лиц, кроме некоторых исключений⁵.

В отличие от стран англосаксонской системы, где допускается полное: отчуждение авторских прав⁶, статья 38 Закона РУз «Об авторском праве и смежных правах» в настоящее время фактически не допускает договорную уступку имущественных прав, хотя и оперирует понятием «передача имущественных прав», различая авторские договоры о передаче исключительных прав и о передаче неисключительных прав следующим образом:

– по первому типу авторского договора приобретателю разрешается использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах, а также право запрещать подобное использование всем другим лицам, но при этом автор не лишается права на запрет такого же использования произведения третьими лицами, хотя и может им воспользоваться лишь тогда, когда приобретатель не осуществляет защиту полученного права;

– по второму типу авторского договора приобретателю, именуемому как «пользователь», разрешается

⁴ Рузакова О. Наследники как субъекты авторско-правовых отношений // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. –М., 2002. –№1. –С.4.

⁵ Мелузова А.О. Возможно ли наследственное правопреемство в правах и обязанностях пользователя по авторскому договору? // Интеллектуальная собственность: правовые, экономические и социальные проблемы: сборник. –М., 2003. Ч.1. –С.170–175.

⁶ Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. –М.: Издательство НОРМА, 2000. –С.149; Матвеев Ю.Г. Международная охрана авторских прав (издание второе, переработанное и дополненное). –М.: Русский Двор, 2000. –С. 64; Оуэн Л. Приобретение и продажа авторских прав на литературные произведения. –М.: Аспект Пресс, 2000. –С. 16.

только использование произведения наравне с обладателем исключительных: прав, передавшим имущественные авторские права, и (или) с другими лицами, получившими разрешение на использование произведения тем же способом.

М.Мирошникова указывает, что случаи как отчуждения авторских прав в пользу третьего лица, так и разрешения третьему лицу использовать произведение наряду с правообладателем и другими лицами¹. Однако с этим трудно согласиться. По сути своей авторские договоры о передаче исключительного права и о передаче неисключительного² права соотносятся между собой точно так же, как договоры о предоставлении исключительной и о предоставлении неисключительной лицензии на использование изобретения, в словосочетание «передаваемое исключительное авторское право» вкладывается не смысл «уступка абсолютного исключительного права», а, как указывает Э.П. Гаврилов, самоограничение, которое обладатель авторского права принимает на себя как договорную обязанность не использовать произведение в период действия авторского договора о передаче исключительных прав теми же способами и в тех же пределах, которые разрешаются пользователю³. Также, Э.П.Гаврилов отмечает, что у авторских договоров наличие таких сходных черт с арендными договорами, как временный характер, контроль со стороны арендодателя за использованием объекта, возвращение объекта арендодателю по окончании договора³.

Но при этом Э.П. Гаврилов поясняет смысл словосочетания «передача авторских имущественных прав»: «Договоры, которые не предусматривают передачи авторских имущественных прав, не могут считаться авторскими, даже если они названы таковыми. Примерами последних договоров могут служить договоры об издании произведений за счет автора. Обычно это типичные подрядные договоры: автор оплачивает издательству затраты по тиражированию своего произведения (издание в виде книги) и получает в собственность весь тираж книги»⁴.

В пользу того, что передача авторских прав по авторскому договору не может рассматриваться как сингулярное правопреемство исключительного права на использование какого-то произведения, говорят такие нормы ст. 39 Закона «Об авторском праве и смежных правах»:

- Авторский договор должен предусматривать: способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору); размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты;
- Права на использование произведения, прямо не предусмотренные к передаче авторским договором, считаются не переданными;
- Если в авторском договоре об издании или об ином исполнении произведения вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, то в договоре

должен быть установлен максимальный тираж произведения;

– Права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, когда это прямо предусмотрено таким договором.

Рассмотренные вопросы, показывают необходимость прямого правового урегулирования вопроса с наследованием прав и обязанностей пользователей по срочным авторским договорам. По нашему мнению, с учетом рассмотренного это можно осуществить путем дополнения статьи 38 Закона об авторском праве и смежных правах абзацем следующего содержания:

«Права пользователя по незавершенному исполнением авторскому договору не переходят по наследству и авторский договор прекращает действовать с даты открытия наследства пользователя, при этом в состав наследственной массы входит неисполненная обязанность по выплате вознаграждения за использование произведения в период действия авторского договора до даты открытия наследства пользователя».

Резюмируя рассмотренное, следует отметить весьма сложный состав, специфических прав и обязанностей, которые должны рассматриваться на предмет включения в наследственную массу умершего обладателя авторского права. Причем: заметим, что объем наследуемых прав и обязанностей может быть разным в отношении разных произведений. Так, как уже показано выше, имущественные права на использование служебных произведений чаще всего не входят в состав наследства умершего автора в силу законного перехода этих прав к работодателю при жизни автора. Эти имущественные права могут включаться в состав наследства индивидуального предпринимателя, бывшего работодателем автора служебного произведения.

¹ Мирошникова М. Авторский договор// Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2003. – №1. –С. 24.

² Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. –М., 1996. –С.135.

³ Гаврилов Э.П. Авторские договоры в России, / Авторское право. Бюллетень UNESCO, 2002. –Том XXXVI. –№2. –С.42-55.

⁴ Там же.

А.М. Маматқулов
Старший преподаватель Высших учебных
курсов Генеральной прокуратуры Республики Уз-
бекистан

МЕТОДЫ И ПРОБЛЕМЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ВСЛЕДСТВИЕ ДЕЛИКТОВ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

По результатам проведенного исследования мы выше провели обзор разработанных теорий в доктрине международного частного права их особенностей в регулировании данных отношений. В теоретических взглядах, относящихся к этой сфере, основное внимание уделено проблеме учета различных факторов в коллизионном регулировании обязательств возникающих вследствие причинения вреда. Появление подобных теоретических взглядов связано в первую очередь, с осложнением экономических и социальных отношений, а также возникновением потребности в эффективных механизмах правового регулирования этих отношений. Положительного результата этого мы можем наблюдать по внедрению их в действующее законодательство развитых стран.

С точки зрения правового регулирования обязательств возникающих вследствие причинения вреда существует потребность в безусловном внедрении доктрин проявившие свои положительные особенности в законотворчестве и возникшие в середины прошлого века на национальное законодательство. Так, в коллизионном регулировании договорных обязательств такие противоречия возникают относительно меньше. Основной причиной этого является то, что в большинстве случаев право применяемое в отношении договоров заранее определяется сторонами и договора как деликты не бывают связанными с некоторыми внутренними интересами государств. И так, допущение в законодательстве к регулированию деликтов эластичными коллизионными нормами может играть положительную роль в предупреждении таких противоречий. Имеется и другая сторона данного вопроса, она связана с проблемами применения методов в отношении процесса коллизионного регулирования. В свою очередь, учет всех факторов имеющих связь со спором в этих доктринах, является причиной возникновения проблем касающихся методов регулирования. В их ряд можно включить уменьшение возможностей предвидения этих проблем, ясность судебных решений и понижение систематизации принятых решений, а также проблем интерпретации этих принципов. Основными проблемами применения этих принципов остается снижение возможностей предвидение применяемого права. Это положение можно связать с возникшими проблемами в результате принятия второго сборника законов по коллизионному праву Соединенных Штатов Америки. На этом месте следует осуществить анализ значение предвидения применяемого права в коллизионном регулировании отношений вследствие деликтов.

По мнению исследователя Интемы, «если мы посмотрим с точки зрения касающихся интересов некоторых индивидов, то повторение при применении права состоит из предвидения применяемого закона в отношении действий этих индивидов и обеспечения их прав, а также предоставления возможности предварительной оценки правовых последствий действий осуществляемых ими». Макс Вебер также поддерживая

мнение вышеуказанного исследователя полагает что «одним из основных целей права является создание возможности для индивида предвидеть общественную опасность своих действий»¹. Всякая личность в течение своей повседневной жизни воздерживает себя от совершения действий, влекущих отрицательные последствия и стремится к этому. На этом месте можно поддержать мнение вышеуказанного исследователя.

Что касается обязательств вследствие деликтов, возникших между личностями принадлежащих одному и тому государству, то в отношении определенных отношений проблема применения какого-либо права может быть решена легко. Потому что личность совершающее действие должен будет знать только содержание национального права. Однако если состав участников спора будет иметь один или более иностранного элемента, то в таком случае в регулировании обязательств возникающих вследствие причинения вреда возникает вопрос о применении права какого-либо государства. В коллизионном регулировании отношений вследствие деликтов появляется потребность в учете соответствия перед сторонами их действий не только требованиям национального права, но и требованиям иностранного права. В международном частном праве в коллизионном регулировании отношений вследствие деликтов предусматривается применение иностранного права.

В этом смысле «правило «предвидения» возникновения отрицательных последствий», как полагает Л.Б. Забелова, «направлено на защиту лица причиняющего вред, если действия лица причинившего вреда либо не предусматривают ответственности в праве той же страны либо предусматривают снижения уровня ответственности в стране причинения вреда, а также лицо причиняющее вред не мог предвидеть вред в этой стране»².

По мнению некоторых ученых в коллизионном регулировании деликтов предвидение не является важным фактором. Так, как полагает исследователь Моррис, «деликт – это не консенсуальное обязательство, а ответственность за деликт всегда возникает неожиданно». Водителю не обязательно предварительно знать в каком порядке производится оплата компенсации за то, что он сбил человека проходящего дорогу»³. Исследователь-ученый Моррис обосновывает свои взгляды следующим образом: т.е. для водителя не зависимо от размера компенсации достаточно будет знать незаконность своих действий и независимо от размера наказания он будет стремиться не совершать подобные действия. Теоретические взгляды этого исследователя могут не относиться всем юрисдикциям. Так, в норме ч.1 ст.1194 Гражданского кодекса Республики Узбекистан предусмотрено что «права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда», это в свою очередь означает не применение судами норм иностранного права на эти отношения. Вследствие этого можно прийти к такому

¹ Weber. Rechtssoziologie. Sect.8. Die formalem Qualitatem des Modernen Rechts.

² Л.Б.Забелова Международное частное право. Учебный курс (учебно-методический комплекс). – М.: Норма, 1999. -159 с.

³ James C.Morris. The Proper Law of the Tort. 64 Harvard Law Review 881, 1951. –P.895.

выводу, что личность при совершении на территории Республики Узбекистан определенных действий знает их противозаконности и он будет привлечен к ответственности по обязательствам вследствие деликтов предусмотренные в национальном законодательстве. Наличие этого положения в нашем национальном законодательстве свидетельствует о правильности мнения исследователя Морриса. Следует полагать, что правило предусмотренное в ч.1 ст.1194 Гражданского кодекса Республики Узбекистан предусмотрено и в законодательстве Англии, где действует англо-саксонская правовая система.

Выше проанализированное правило в данное время не предусмотрено в законодательстве многих стран. В действующих правовых системах может быть предусмотрена ответственность и по деликтам не предусмотренных в национальном законодательстве, и по обязательствам вследствие деликтов осложненных иностранным элементом. С этого мы видим наличия в юрисдикциях зарубежных стран высокую потребность в обеспечении возможности предвидения выбора права регулирующего обязательств вследствие деликтов.

Идея обеспечения предвидения права не всегда поддерживалась исследователями и она подвергалась критике ими. В частности английский ученый Смит излагает следующее мнение: «я думаю, что гость прибывший в Рим предварительно не изучает правила поведения предусмотренные в этой стране... Всякий обычный человек при пребывании в иностранном государстве может понимать наличия неожиданности попадания в непредвиденные обстоятельства»¹. Однако нельзя присоединиться к взглядам этого исследователя. Человек организовавший поездки в целях путешествия в зарубежные страны может не изучать либо законодательство, либо правила регулирующие обязательства вследствие деликтов в этой стране. Однако естественно то, что они могут поинтересоваться и изучить права личностей осуществляющих предпринимательские отношения, занимающихся импортом и экспортом товаров, законодательством страны осуществления деятельности, а также льготами предусмотренными законодательством. Конечно же оно осуществляется для предупреждения классификации последствий вследствие использования товаров в качестве деликта. Создание возможности предвидения коллизионных норм регулирующих обязательства вследствие причинения вреда является важным фактором в формировании методов регулирования этой сферы. Теория множественности факторов коллизионного регулирования в вышерассмотренных параграфах преобразовалась в официальную доктрину второго сборника законов Соединенных Штатов Америки и полностью содержит в себе принцип «lex loci delicti».

В некоторых случаях эластичные коллизионные нормы при принятии решений принимаемые судами предусматривают возникновение достаточных проблем. Этому можно привести пример с принятого решения в судебном процессе Neumeier vs. Kuehner. В частности, при решении вопроса справедливо, с умом и с практической стороны были избавлены от старых правил, ссылаясь на принцип наибольшей привязанности и праву юрисдикции имеющую защиту интере-

сов. На практике бывает сложно определить какие факторы предусмотренных правил являются важными чем другие. Поэтому в регулировании определенных отношений настало время выработать коллизионные правила в узком, специальном кругу, направленные именно на этот вопрос.²

В современном международном частном праве из-за сложности предвидения коллизионных проблем, некоторые страны отрицают внедрения идеи выраженные американскими учеными. В качестве примера можно привести заключение составленного в результате судебного процесса John Pfeiffer Pty Limited vs. Rogerson рассмотренного Верховным судом Австралии. Согласно этому заключению «или всякое эластичное правило либо осуществление анализа основ выбора права о наибольшем благоприятствовании требует времени и внимания. Эти эластичные правила в юрисдикции всякого государства не предоставляют достаточное направление в решении вопросов о наличии норм как «реально или значительно привязанные» и «наиболее тесно связанные», судам рассматривающие споры, сторонам в споре, а также страховым компаниям рассматриваемые в качестве отдельной стороны. Внедрение этих правил в соединенных штатах при решении определенных проблем привело к высокой неопределенности. В свою очередь оно только повышает затраты приходящиеся на плечи сторон в споре, страховых компаний и общества».³ Еще одной причиной подвергания к критике эластичных коллизионных правил, разрешающие решение проблем в определенных отношениях является сложность определения их анализа и порядка применения. По мнению английского ученого Розенберга, «обзор направленный на защиту интересов сторон является тождественным трехсторонней игре в шахматы и лучше заниматься последней ученым-правоведам, стремящимся проверить свои мысленные способности. Однако при решении судами проблемных споров возникших между сторонами, в осуществлении таких глубоких анализов ограничены их время и возможности».⁴ В этом смысле как полагает Лефлар, «под таким сборником стандартов рассмотрение правил и законов является качественным процессом и конечно же имеется различия во мнениях»⁵.

Еще одним серьезным недостатком подхода множественности факторов является возникновение усиления приверженности судами применять свое право. Как выше был проведен обзор, концепция выбора нового права требует анализа интересов различных стран применительно к результату спора. Алан Рид при разъяснении данного вопроса, проводя анализ взглядов ученого-правоведа Карри, «утверждает необходимость определения границ этих норм исходя из целей лежащих в основе материальных норм. По нашему мнению, при разработке коллизионных норм и привязок в законотворчестве, внесение ясности в эти вопросы является сложным. Исходя из реальных положений дел во время принятия многих законов не

¹ J.Smith. Torts and the Conflict of Laws. 20 Modern Law Review 447. 1957. –P.462-463.

² Michael I.Krauss. Product Liability and Game Theory: One More Trip to the Choice-of-Law Well. Byu L. Rev. 759, 775-76. 2002. Neumeier vs. Kuehner, 286 N.E.2d. –P.454, 457.

³ John Pfeiffer. Pty Limited v Rogerson. (2000) 203 CLR 503.

⁴ Maurice Rosenberg. Two Views On Kell vs. Henderson, An Opinion For The New York Court of Appeals. COLUM, 1967–P.459-464.

⁵ Leflar. Choice-Influencing Considerations in Conflicts Law, 41 N.Y.U.L. REV, 1966. –P.267.

раскрываются истинные цели и не разглашаются случаи относящиеся к разработке многих законов», - утверждает он.¹ В разработке коллизионных норм теория множественности факторов требует анализа политического законодательства каждого государства.

В сегодняшний день по этому вопросу практически не имеются коллизионные проблемы между законодательством стран СНГ. Основную причину этого мы видим или в однородности системы права этих стран либо в осуществлении законодательной унификации во многом случае этими государствами. В отличие от стран СНГ, в осуществлении правовых вопросов возникающих с другими зарубежными странами может появиться острое осложнение в процессе выбора и применения права. Национальный законодатель в целях предупреждения этих проблем внес ясность посредством внесения отдельных норм. В ч.4 ст.1160 Гражданского кодекса Республики Узбекистан предусмотрено то, что «если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые в соответствии с настоящей статьей меры, в разумные сроки не установлено, применяется право Республики Узбекистан». На основании теории множественности факторов в регулировании отношений можно привести стремление судами не осуществлять проведения анализа иностранного права и приверженности к тенденции применения законодательства государства о месте расположения судов. Это в свою очередь, может привести к возникновению отрицательных последствий чем применение *lex loci delicti*.

По этому вопросу Розенберг выражает то, что «каждое государство может ясно и четко понять наличия целей защиты своих интересов посредством своих законодательных норм. Однако это является противоречащим положением действительности, и в основе самых обыкновенных правил, относящиеся к определению применяемого права и при оценке причиненного вреда, лежат множество противоположностей. Для принятия решений направленные на разрешение проблем, стремиться объединить все факторы и определить единое направление, думаю, что все это чистая сказка»².

К вышеуказанным мнениям присоединяются не все исследователи и они утверждают подобные положения как обыкновенные и ожидаемыми явлениями. По мнению Роберта Седлера, «разработанные новые коллизионные нормы как деликтное право или договорное право являются схожими с другими нормами в разных отраслях права, в этом смысле они формируются в результате определенных работ рассмотренными судами и преобразовываются в традиции. Со временем внутри определенной страны результат возрастания количество дел рассмотренные судами помогает развитию и продвижению отрасли коллизионного права состоящего из нескольких казусных норм».³ В изложенных мнениях Роберта Седлера, коллизионные нормы и принципы предусмотренные в

современном международном частном праве имея свою основу и классификацию, как и другие отрасли права, состоят из нескольких коллизионных норм по отдельным положениям в коллизионном регулировании деликтов. В момент разработки теории множества факторов в коллизионном регулировании отношений вследствие деликтов существовал единственный принцип *lex loci delicti*. Мы присоединяемся к вышеизложенному мнению исследователя Роберта Седлера. Потому что история развития теории множества факторов свидетельствует о том, что именно на ее основе возникают широко применяемые нормы в правовых системах, в которых не действует судебный прецедент в коллизионном регулировании отношений из деликтов.

Если провести анализ этой ситуации в рамках национального законодательства, согласно ч.2 ст.1192 Гражданского кодекса Республики Узбекистан «в отношении способов и процедуры исполнения обязательств, а также мер, которые должны быть приняты в случае ненадлежащего исполнения их, кроме применимого права принимается во внимание и право страны, в которой происходит исполнение». На сегодняшний день в современном международном частном праве общий гражданский принцип участников определенных отношений возникло в результате применения теории множества факторов.⁴ В результате применения доктрины множества факторов осуществляется тщательный анализ современных потребностей коллизионного регулирования отношений вследствие деликтов и в результате него возникает нормы обобщающие практику в этой сфере. Выраженные идеи исследователя Роберта Седлера, по нашему мнению, имеют и свои некоторые недостатки. К примеру, в Гражданском кодексе Республики Узбекистан, как и общей гражданской принадлежности участников отношений вследствие деликтов или как причиненный вред в сфере товаров, работ либо оказания услуг, как главный деликт по коллизиям, возникающие из особых ситуаций, всегда возникает потребность в общей коллизионной норме. И поэтому, коллизионные нормы в современном международном частном праве не могут заменять места общих коллизионных принципов. В международном частном праве развитых государств, несмотря на недостатки этого нового подхода, все более расширяется его применение.

В результате проведенных исследований был проведен сравнительный анализ законодательства относящегося к международному частному праву нескольких государств. Законодательство Великобритании касающееся к международному частному праву, где действует англо-саксонская правовая система, разработана и на основе принципа множественности факторов. В частности, как указывается в ч.1 ст.11 Закона о международном частном праве (*Private International Law Act, UK*) этой страны «общее правило состоит в том, что применимое право – это применимое право страны происхождения происшествия, охватывающие отношения из деликтов». В ст.12 этого Закона указывается что «когда возникают такие случаи: (а) согласно общему правилу значение факторов,

¹ Alan Reed. The Anglo-American Revolution in Tort Choice of Law Principles: Paradigm Shift or Pandora's Box. *Arizona Journal of International and Comparative Law* Vol. 18, No. 3 2001. – P.899.

² Maurice Rosenberg, Two Views On *Kell v. Henderson*, An Opinion For The New York Court of Appeals, 67 *COLUM. L. REV.* 1967. –P.459-464.

³ Robert A.Sedler. Choice of Law in Conflicts Torts Cases: A Third Restatement or Rules of Choice of Law // *Indiana Law Journal* Vol. 75:615. 2000. –P.616.

⁴ Впервые на основе принципа множественности факторов, в 1963 году в штате Нью-Йорк Америки проведен судебный процесс *Babcock vs. Jackson*. Смотрите: *Georgia W. Babcock. Appellant, vs. Mabel B. Jackson, as Executrix of William H. Jackson, Deceased, Respondent.* 191 N.E.2d 279 (N.Y. 1963)

связывающих деликта государством; (б) значение факторов, связывающих деликта с другим государством – на этом, с точки зрения материального права для разрешения вопроса, возникающего в результате спора или решения всякого другого вопроса, применяется право того государства, которое предоставляет льготу последнему». В процессе ознакомления с этим Законом, посредством коллизионных правил в международном частном праве Великобритании, в отличие от международного частного права США, принцип *lex loci delicti* полностью не отказывается. Всего лишь принцип множества факторов действует как исключаящим правилом относительно основному правилу и в его глубине сравнение множественности факторов лежит на основе того же подхода.

В Японии вопросы относительно международному частному праву регулируются Законом «Об общих правилах коллизионного регулирования». Как указывается в ч.1 ст.8 этого Закона, «если невозможен выбор права на основе вышеприведенной статьи (на основе принципа автономии воли сторон) то возникновение и действие юридического действия или бездействия регулируется правом места, где оно наиболее тесно связано на момент совершения такого действия или бездействия»¹.

Согласно ч.1 ст.40 вступительного Закона Германского Гражданского Уложения «иски по деликтам разрешаются и согласно праву, действующего в стране пребывания ответчика». А в ст.41 данного Закона «если в отличие от государства предусмотренного ст.38-40 имеется привязка к государству относительно значения, то в таком случае применяется право этого же государства». И в Германии мы можем наблюдать за признаками общих правил, являющимися традиционными и предусмотренные в международном частном праве, где действует англо-саксонская правовая система. На сегодняшний день в современном международном частном праве доктрина множественности факторов находит свое отражение не только в странах действующего общего права, но и в коллизионных нормах международного частного права в странах с действующей системой континентального права.

И в международно-правовых актах правового регулирования обязательств вследствие причинения вреда, наблюдение за проанализированными выше принципами и правилами вызывает особый интерес. В ч.1 ст.4 Международной Римской Конвенции полагается что «если иное не предусмотрено в этом документе, относительно недоговорным отношениям, возникающие из деликтов, применяется право того государства, где был причинен вред не смотря на то, что в какой стране произошли происшествия и действия, способствовавшие причинению вреда или в какой стране возникли косвенные последствия деликта». А ч.3 ст.4 этой Конвенции предусматривает то, что «если из известных случаев спора, отношения из деликтов наиболее тесно связаны с другим государством чем предусмотрено ч.1 и 2, то в таком случае применяется право этого же государства».

Согласно ч.1 ст.1158 Гражданского кодекса Республики Узбекистан «право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо осложненным иным иностранным элементом,

определяется на основании настоящего Кодекса, иных законов, международных договоров и признаваемых международными обычаями, а также на основании соглашения сторон». А в.3 данной статьи предусматривается то, что «если в соответствии с частью первой настоящей статьи невозможно определить право, подлежащее применению, применяется право, наиболее тесно связанное с гражданско-правовыми отношениями, осложненными иностранным элементом». Применение эластичных коллизионных норм в Гражданском кодексе Республики Узбекистан имеет общую классификацию и в отличие от некоторых законодательных систем не направлено на регулирование именно отношений из деликтов. Проведенные анализы привели к такому выводу, что несмотря на проблему применения эластичных коллизионных норм в регулировании отношений вследствие деликтов, их применение все более расширяется и в других странах. В современном международном частном праве принцип «*lex loci delicti*» применяется как общий принцип и не утратил свое значение.

¹ Act on the General Rules of Application of Laws. Law No. 10 of 1898. (as amended 21 June 2006).

Х.Б. Абдурахмонова
ТДЮИ стажёр-тадқиқотчи-изланувчиси

ЎЗБЕКИСТОН РЕСПУБЛИКАСИДА ЧЕТ ЭЛДАН АЛИМЕНТЛАРНИ УНДИРИШНИ ҲУҚУҚИЙ ТАРТИБГА СОЛИШ

Жаҳон амалиёти шуни кўрсатадики, турли давлатлар ўртасида аҳоли миграциясининг кучайиши шу мамлакат қонунчилиги билан ҳам муносабатга киришишига олиб келади. Ушбу миграция туфайли, энг аввало оила ҳамда меҳнат ва фуқаролик институтлари ривожланганлигининг гувоҳи бўламиз. Охириги йилларда халқлар ўртасида иқтисодий, маданий, сиёсий алоқаларнинг кучайиши натижасида эса чет эл элементи билан мураккаблашган никоҳларнинг кўпайиши, аралаш никоҳлардан дунёга келган болаларнинг ҳуқуқий тақдири турли давлат қонунчилигида турлича ҳал қилинади. Бу борада бир қанча масалаларда бир хил муаммолар вужудга келади, хусусан: 1) никоҳни вужудга келтирувчи моддий ҳуқуқий асослари; 2) хорижий эр ёки хотиннинг шахсий номулкий ва мулкӣ ҳуқуқлари; 3) хорижий никоҳлардан туғилган болаларнинг алимент ҳуқуқларидир.¹ Жумладан, алимент мажбуриятлари ҳамда уларни ўзга давлат ҳудудида ундириш тартиби, хорижий судларнинг қарорларини чет мамлакатларда ижроси каби муҳим масалалар ҳозирги замон ҳуқуқининг долзарб муаммоларидан бири бўлиб қолмоқда.

Алимент институти оила ҳуқуқи ичида энг муҳим институт ҳисобланади. Алимент муносабатлари бир тарафнинг судга берган аризасига биноан вужудга келади, ихтиёрий тўлаш асосида ёки икки тарафнинг келишуви юридик факт сифатида баҳоланади. Алимент муносабатлари Оила кодекси ва бошқа норматив ҳуқуқий ҳужжатлар билан мустаҳкамланиб қўйилган. Жаҳон амалиётига назар ташласак, барча оилавий-ҳуқуқий муносабатлар таркибида вояга етмаган ва вояга етган меҳнатга лаёқатсиз болаларнинг ота-онасидан таъминот олиши, ҳамда меҳнатга лаёқатсиз, ёрдамга мухтож ота-онанинг фарзандидан нафақа олиш ҳуқуқи белгиланган. Квебек фуқаролик кодексининг 585-моддасига кўра, эр-хотин ва қариндошлар бир-бирларига алимент мажбуриятлари бўйича тўғри чизик бўйича биринчи даражали қариндошлардир.² Худди шундай нормаларни Германия фуқаролик Тузукларининг 1601-параграфида³, Буркина-Фасонинг 1989 йилги шахс ва оила кодексининг 1041,1042 моддаларида⁴ баён этиб ўтилган. Бошқа бир қанча давлатларда меҳнатга лаёқатсиз, ёрдамга мухтож ота-онанинг фарзандидан нафақа олиш ҳуқуқи оид махсус қонунлар қабул қилинган. Ҳиндистонда 2007 йилда “Ота-оналар ва кекса фуқароларга таъминоти тўғрисида”ги қонун,

АҚШда 1965 йилда “Кекса ёшли америкаликлар” тўғрисидаги қонун, Хитой Халқ Республикасида эса 1996 йилдаги “Кекса ёшлиларнинг манфаат ва ҳуқуқлари” тўғрисидаги қонун, Шри-Ланканинг 2000 йилдаги “Кекса ёшлиларнинг ҳуқуқларини ҳимоя қилиш” тўғрисидаги қонунлар мавжуд.

Халқаро миқёсда эса, “Бола ҳуқуқлари тўғрисидаги Конвенция”⁵, 1994 йил 9 сентябрда қабул “Болали оилаларга алимент ва компенсация тўловлари фуқаролар ҳуқуқларининг кафолатлари тўғрисидаги” келишувлар тасдиқланган.⁶

Айнан халқаро ҳуқуқ миқёсида алимент муносабатларини тартибга солиш муаммоларини фақат миллий ҳуқуқ доирасида ҳал қилишнинг иложи йўқ. Халқаро тажрибада булар кўп томонлама⁷ ва икки томонлама⁸ ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисидаги шартномалар билан яъни алимент мажбуриятларини бажариш тўғрисидаги шартномалар⁹ ҳамда чет элдан алиментларни ундириш¹⁰, алимент мажбуриятларини қабул қилиш тўғрисидаги ҳуқуқ¹¹ ва алимент мажбуриятлари тўғрисидаги суд қарорларини бажариш ва тан олиш тўғрисидаги кўп томонлама конвенциялар орқали тартибга солинади.

Ота-она ва фарзанд ўртасидаги чет эл элементи билан мураккаблашган алимент муносабатларда нафақат қонунни танлашнинг коллизия муаммоси билан балки муҳим аҳамиятга эга бўлган алимент ундиришнинг қайси мамлакат судловига тегишлилигини белгиловчи процессуал жараёнлар билан ҳам боғлиқ бўлади.

Ўзбекистон Республикаси ФПК 386-моддасининг 1-қисмига кўра, “Чет эл фуқаролари Ўзбекистон Республикаси судларига мурожаат қилиш ҳуқуқи

⁵ БМТ Бош Ассамблеясининг 1989 йил 20 ноябрдаги 44/25-қарори билан қабул қилинган. Ўзбекистон мазкур Конвенцияга ЎзР Юқори Кенгашининг 1992 йил 9 декабрдаги N 757-XII Қарорига мувофиқ қўшилди. Ўзбекистон Республикаси учун 1994 йил 29 июлдан кучга кирди.

⁶ Соглашение о гарантиях прав граждан в области выплаты социальных пособий, компенсационных выплат семьям с детьми и алиментов Москва, 9 сентября 1994 г. Вступило в силу с 12 апреля 1995 года в соответствии со статьей 12 Вступления в силу для Республики Узбекистан с 12 апреля 1995 года.

⁷ Қаранг., масалан: 1993 йил 22 январда қабул қилинган Фуқаролик, оила ва жиноий ишлар бўйича ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисидаги Минск конвенцияси 32 модда. Ўзбекистон Республикаси қонунчилиги ахборот-ҳуқуқий тизим “NORMA” Hamkor, 2012 й.

⁸ Қаранг., Ўзбекистон Республикаси билан Қозоғистон Республикаси ўртасидаги 1997 йил 2 июнда қабул қилинган Фуқаролик, оила ва жиноий ишлар бўйича ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисидаги икки томонлама шартномаси 32 модда. Ўзбекистон Республикаси қонунчилиги ахборот-ҳуқуқий тизим “NORMA” Hamkor, 2012 й.

⁹ Соглашение между США и Нидерландами от 30 мая 2001 г. Об исполнении обязательств по содержанию (поддержке) // Netherlands Treaty Seris/ 2001. N 117 and 134.

¹⁰ Конвенция о взыскании алиментов за границей от 20 июня 1956г. // Журнал международного частного права. 2000. № 2-3 (28-29). С 73-80.; Конвенция о международном порядке взыскания алиментов на детей и других форм содержания семьи от 23 ноября 2007 г. // Журнал международного частного права. 2008. № 3 (61). С 37-94.

¹¹ Конвенция о праве, применимом к алиментным обязательствам в отношении детей от 24 октября 1956 г. // Журнал международного частного права. 2000. № 2-3 (28-29). С 67-70; Конвенция о праве, применимом к алиментным обязательствам от 23 ноября 2007г. (Қаранг, ўша ерда Б 55-61.); Протокол о праве, применимом к алиментным обязательствам от 23 ноября 2007г. // Журнал международного частного права. 2008. № 3 (61). С 94-112.

¹ Матвеев, Г. К. Вопросы советского коллизийного семейного права /Г. К. Матвеев. //Правоведение. -1972. - № 2. - С. 99 - 105 В данной статье рассматривается область семейно-брачных отношений, осложненных "иностранным элементом". Библиогр. в подстрочных примечаниях.
<http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=188591>

² Гражданский кодекс Квебека. М.: Статут, 1999.С.115.

³ Германское право. Часть I. Гражданское уложение. М.: Межд. Центр финн.-эк. Развития, 1996.С.339.

⁴ Международное частное право. Иностранное законодательство/ Составители А.Н.Жильцов, А.И.Муранов. М.: Статут, 2001. С. 196.

эгадирлар ва фуқаролик процессуал ҳуқуқларидан Ўзбекистон Республикаси фуқаролари билан баравар фойдаланадилар”. Демак, ушбу модданинг мазмунидан кўришиб турибдики, Ўзбекистон Республикаси ҳудудида доимий яшовчи, шу қаторда вақтинча яшовчи чет эл фуқаролари бўлган ота-она ва фарзандлар ҳам, бир тараф чет эл фуқароси, иккинчи тараф эса Ўзбекистон Республикаси фуқароси бўлган ота-она ва фарзандлар ҳам, турли фуқароликка эга бўлган бошқа мамлакатлар фуқаролари ҳам Ўзбекистон Республикаси судларида алимент мажбуриятлари бўйича даъво қилиши мумкин. Яъни, ҳар қайси ҳолатда ҳам Ўзбекистон Республикаси судлари алимент мажбуриятлари бўйича даъвони кўриш ваколатини ўз зиммасига олади. Масалан, агар боланинг онаси франция фуқароси бўлиб хорижда яшаётган бўлса, боланинг отаси Ўзбекистон фуқароси ва шу ерда яшаётганлиги сабабли Ўзбекистон судига бола учун алимент ундириш тўғрисида даъво аризаси билан мурожаат қилиши мумкин. Бола Франция фуқароси бўлганлиги учун суд ушбу ишни Франция қонунчилиги бўйича ҳал қилиши керак.

Яна бир мисол. Она ва бола Ўзбекистон ҳудудида яшадади. Отаси эса чет элда. Агар бола Ўзбекистон фуқароси ёки хориж фуқароси бўлган тақдирда ҳам алимент ундириш бўйича даъво иши Ўзбекистон қонунчилиги бўйича кўрилади.

Баъзан вазиятнинг оғирлашувига икки давлат ўртасида ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисида битим мавжуд бўлмагани туфайли, хорижий суд миллий суд чиқарган қарорни ижро этишга мажбур эмаслиги сабаб бўлади. Ўзбекистон Республикаси МДХ давлатлар доирасидан ҳам ташқари Хитой, Туркия каби давлатлар билан ҳам жиноий, фуқаролик, оилавий ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисидаги икки томонлама шартномалар шартномалар имзолаган. Ундан ташқари шартномаларга мувофиқ судлар хорижий давлатлар чиқарган суд қарорларини: топшириқни ижро этиш давлат суверенитетига зид бўлса ёки давлатнинг хавфсизлигига таҳдид солса, топшириқни ижро этиш суднинг ҳуқуқ доирасига кирмаллиги сабабли тан олишни рад этадилар. Бундай ишлар Ўзбекистон жиноий, фуқаролик, оилавий ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисидаги икки томонлама шартномалар билан боғланмаган давлатлар билан алиментларни ундириш тўғрисидаги хорижий давлат қарорларини ижро этилиши бирмунча қийинчиликларга сабаб бўлмоқда. Юқорида келтирилган ҳолатлар Ўзбекистон фуқароларининг ҳуқуқлари ва уларни суд орқали ҳимояланиши жиддий ҳолатлардан бири бўлиб, айниқса субъектлардан бири вояга етмаган болалар учун хорижий давлатдан алимент ундириш тўғрисидаги суд қарорларининг ижросини амалга оширишнинг ҳеч қандай имкони бўлмаган ҳолатларда.

Демак, ота-она ва фарзанд ўртасидаги чет эл элементи билан мураккаблашган алимент муносабатларини тартибга солиш бўйича Ўзбекистон Республикаси қонунчилиги базасини икки гуруҳга бўлиш мумкин. Биринчи гуруҳ икки ва кўп томонлама халқаро ҳамда минтақавий ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисидаги шартнома ва келишувлар, конвенциялардан иборат. Иккинчи гуруҳ эса коллизия нормалар орқали тартибга солувчи миллий қонунчилигимиздир.

Биринчи гуруҳ тадқиқотлари шуни кўрсатдики, Ўзбекистон Республикаси ота-она ва фарзанд ўртасидаги чет эл элементи билан мураккаблашган

алимент муносабатларини тартибга солувчи ҳеч бир халқаро конвенцияларни ратификация қилмаган. Аммо халқаро ва минтақавий хар томонлама ҳуқуқий ёрдам бериш тўғрисидаги шартномаларнинг аъзоси бўлиб, алимент мажбуриятлари коллизия нормалар орқали тартибга солинади. Шу сабабли, алимент муносабатларини тартибга солувчи конвенцияларни ратификация қилиш лозимлигини бугунги кун амалиёти тақозо қилмоқда. Масалан, 2007 йил Гаага халқаро хусусий ҳуқуқ доирасидаги конференцияларида “Оилага қарашнинг бошқа шакллари ва болаларга алимент ундиришнинг халқаро тартиби тўғрисидаги” Конвенция ишлаб чиқилган. Ушбу Конвенция нафақат хориждан алиментларни ундириш масалаларини давлат органлари орқали ҳал қилиш кўзда тутилади, балки суд қарорларини бажариш ва уларни тан олиш масалаларига оид ташкиллаштирилган механизм ишлаб чиқилган.¹ Айна вақтда Ўзбекистон Республикаси хориждан алиментларни ундириш масалаларини тартибга солиш бўйича ҳеч қандай халқаро шартномаларнинг иштирокчиси эмас. “Оилага қарашнинг бошқа шакллари ва болаларга алимент ундиришнинг халқаро тартиби тўғрисидаги” 2007 йилги Конвенция² ва унга қўшимча равишда “Алимент мажбуриятларини тадбиқ қилиш тўғрисидаги” 2007 йилги Протоколга³ ҳамда бир қанча халқаро ҳуқуқий актларга Ўзбекистон қўшилмаган. Келтириб ўтилган Гаага Конвенциялари 1956 йилги⁴ алимент муносабатларига бағишланган конвенциянинг қайтадан ишланган ва мукамаллаштирилган шакли ҳисобланади. Протоколнинг умумий қоидаларига қўра, алимент мажбуриятларида кредитор яшаётган давлат қонуни амал қилади (Зм). Алимент мажбуриятларида кредитор ва қарздорнинг хар қандай вақтда алимент мажбуриятлари учун улардан бирининг қўллаб бўладиган ҳуқуқий тартиблари мавжуд бўлиб, улар: хар қандай давлатнинг ҳуқуқи, тарафларнинг фуқаролиги, яшаш жой давлат қонуни, улардан бирининг мулки жойлашган давлат қонуни кабилардир.⁵ Шунингдек болалар фойдасига алимент мажбуриятларига нисбатан қўлланиладиган қонун тўғрисидаги масала бўйича 1956 йил 24 октябрда қабул қилинган Гаага конвенцияси амал қилади. Бу халқаро шартномага Австрия, Бельгия, Испания, Италия, Люксембург, Лихтенштейн, Нидерландия, Португалия, Туркия, ГФР, Франция, Швейцария каби мамлакатлар қўшилган. Бу ерда асосий коллизиявий мезон бўлиб бола яшайдиган жой қонуни хизмат қилади. У алиментга бўлган ҳуқуқ, унинг миқдори ва

¹ Галенская Л.Н. Взыскание алиментов за границей (о возможности присоединения Россия к Конвенции 2007 г. «О международном порядке взыскания алиментов на детей и других форм содержания семьи») // Журнал международного частного права. 2009. № 1 (63). С.5.

² Конвенция «О международном порядке взыскания алиментов на детей и других форм содержания семьи» (Гаага, 23.11.2007г.) // Журнал международного частного права. 2008. № 3 (61). С. 94-103.

³ Протокол о праве, применимом к алиментным обязательствам (Гаага, 23.11.2007 г) // Журнал международного частного права. 2008. № 3 (61). С. 94-103.

⁴ Конвенция о праве, применимом к алиментным обязательствам (Гаага, 02.10.1973г.). Конвенция вступила в силу 01.10.1977г. Узбекистан не участвуют // Справочно-правовая система «Norma»: (Электронный ресурс) / Компания «Norma» Послед.обновление 03.03.20012 г.

⁵ Маликин О.Ю. Коллизияльные вопросы прав и обязанностей родителей и детей // Журнал международного частного права. 2010. № 1 (67). С. 17.

уни тўлаш ҳақидаги талаб қаратилиши мумкин бўлган шахс тўғрисидаги саволларга жавоб беради¹. Алимент билан боғлиқ барча Конвенцияларда ҳам асосий эътибор яшаш жой қонуни коллизиялар бўғловчиси орқали тартибга солинишини кўришимиз мумкин.

Оилага қарашнинг бошқа шакллари ва болаларга алимент ундиришнинг халқаро тартиби тўғрисидаги 2007 йилги Конвенция болаларга алимент ундириш масалалари билан бир қаторда эр-хотинлик муносабатларига бағишланган ҳамда оталик(оналик)ни белгилаш, никоҳ ёки қариндошлик каби шахснинг ижтимоий алоқадорлик муносабатларини ҳам ўз ичига олган. Конвенция ота-онасининг оилавий ҳуқуқий ҳолатидан қатъий назар 21 ёшгача бўлган фуқароларга нисбатан қўлланилади. Ўзбекистон Республикаси Оила Кодесининг 96, 100-моддаларига кўра, ота-она вояга етмаган болаларига ҳамда вояга етган меҳнатга лаёқатсиз болаларига таъминот бериши шартлиги белгиланган. Аммо конвенциядаги ёш масаласи билан Ўзбекистон қонунчилигидаги ёш масаласи Конвенцияга қўшилмасликка асос бўлолмайди. Бу масалада Ўзбекистон Республикаси айнан 2-моддага изоҳ юбориши мумкин.

Конвенциянинг 4-моддасига кўра, давлатлар учун амалга оширадиган ваколатли марказий орган тайинланиши ҳамда ўзини махсус функцияларига эга бўлиши керак. Яъни, ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш, қарздорни қидириш, қридитор ёки қарздорнинг моддий аҳволини билиш, йўқолган моддий бойлик ва даромадларини топиш, халқаро келишувларни кенгайтириш, ташаббус кўрсатиш, ҳужжатларни топширишда кўмаклашиш (6 модда) каби вазифалари белгиланган. Бу борада Ўзбекистон қонунчилигида конвенциялар бўйича асосий орган Ўзбекистон Республикаси Адлия Вазирлиги ҳисобланади. 2007 йилги Конвенция 6-модда 3-қисмига кўра, алиментларни ундириш бўйича махсус орган шу давлатнинг назоратида бўлади. Шунга кўра, конвенциянинг махсус функцияларини амалга ошириш ва уни таъминлаш учун махсус марказий орган ташкил қилиш керак. Ушбу тизим суд органи ва ушбу муносабатта оид масалалар билан шуғулланувчи махсус ваколатли органларнинг чиқарган қарорлари асосида ҳамда бошқа ваколатлар устида фаолият юритади. Бу орган Ўзбекистон Республикаси Адлия Вазирлиги қошида ташкил топса ҳам ҳуқуқий, ҳам халқаро миқёсда қўлайликларга эга бўлади.

Шунга эътибор қаратишимиз лозимки, марказий органнинг махсус функциясида ариза ёзиш учун аниқ нормаларни қатъий белгилаш керак. Қридиторлар қуйидагилар бўйича ариза ёзиши мумкин: қарорларни ижроси ёки тан олинishi бўйича; давлатда суд қарорлари тан олинганлигини расмий равишда сўраш ёки қарор чиқариш тўғрисида; чиқарилган қарорларни бекор қилган ёки тан олмаган давлатдан расмий равишда сўраш; оталик ёки оналикни белгилаш масалалари бўйича қарор чиқарган давлатдан расмий тартибда сўраш; агарда суд қарорларини тан олмас ҳамда ижросини Конвенциянинг 20-моддасига биноан бажармас ёки асосларини 20-модда “b” ёки 22-модда “e” бандига кўра асосланганлигини кўрсатса; 10-модда 1-бандига кўра, суд қарорларини ўзгартиришни тан олиш тўғрисида давлатдан расмий тартибда сўраш кабилардир. Бу ўринда қридитор фуқаролиги бўлмаган жисмоний шахс (Зм), даъво қилувчи - қридитор ёки у рухсат берган шахс ва давлат органи ҳам бўлиши мумкин (36 м).

Кейинги масала алимент мажбуриятларини хорижий суд органлари томонидан қабул қилиш, тан олиш ҳамда ижро этиши ва чет эл давлат ҳудудида алимент ундириш жараёнларига тўхталиб ўтамиз. Хориж судлари томонидан ўзга давлат ҳудудида чиқарилган суд қарорларини тан олиш ва уни ижро этиш шу давлат судларини “ўз-ўзини чеклашга” олиб келади. Бу бир тарафдан хорижликларнинг ҳуқуқларини халқаро миқёсда таъминлаш бўлса, иккинчи тарафдан эса хорижликлар иштирок этган ишларда “бегона” суднинг қарорларини бекор қилмасликни ўргатади. Бу борада Н.И.Марышеванинг хорижий суд қарорларини тан олиш ва уларни ижро этиш икки давлат ўртасидаги суд қарорларини ижро этишни ўргатишни рағбатлантиришга олиб келади², деган фикрига қўшилмасдан иложимиз йўқ.

Конвенциянинг V боби алимент муносабатларида суд ёки маъмурий органларнинг қабул қилган қарорларини тегишлилигига бағишланади. Ўзбекистон Республикасида суд органидан бошқа ҳеч қайси маъмурий орган алиментга доир ишларини кўрмайди ва ҳал қилув қарорларини чиқармайди. Алиментларга доир ишларни кўриш бўйича 2007 йилги Конвенциянинг 19-модда 3-бандидаги “маъмурий орган”га таъриф берилмаган. Ўзбекистон Республикаси Конвенциянинг 19-модда 1-қисмига кўра, “агар маъмурий орган Ўзбекистон Республикаси фуқароси бўлган ота-онага жавобгарлик ёки бола билан муносабатларидаги шахсий мақомини амалга ошириш тўғрисида қарор қабул қилган бўлса”, Конвенциянинг 20-модда 2-қисмига кўра, “маъмурий орган” тушунчасига изоҳ талаб қилиши мумкин. Бошқача айтадиган бўлсак, Ўзбекистон Республикасида ота-оналик ҳуқуқини маҳрум қилиш, уни чеклаш ва тиклаш масалалари ҳамда ота-она билан кўришиш тартибини фақатгина суд органи амалга оширади. Демак, Конвенциянинг 19-модда 1-қисмидаги “маъмурий орган” қарорлари суд қарорига тенглашмоқда.

Конвенциянинг 21-моддаси алиментларни ундиришнинг ўзига хос хусусиятларини назарда тутди. Яъни алиментларни ундириш бўйича суд қарорларини тан олиш, қисман ёки тўлалигича ижросини амалга оширишни белгилаган. Бу борада Конвенция алиментларни унириш бўйича кучсиз томоннинг ҳуқуқларини ҳимоялашни биринчи ўринга қўяди. Қривенциянинг 22-моддасида эса суд қарорларини ижросини рад этиш сабаблари келтирилган бўлиб, улар:

а) Қарорларни тан олиш ва бажариш оммавий тартибга очиқдан очиқ қаршилигини давлатдан расмий равишда сўраш;

б) Фирибгарлик натижасида қарор қабул қилинган бўлса;

с) Икки тараф ўртасида кўриб чиқилган бўлса ва худди шу асослар бўйича назорат қилаётган орган давлатдан расмий равишда сўраса ҳамда бу нарса аввал ҳам амалга оширилган бўлса;

д) Қарор қарорга зид бўлса, муносабатга киришувчи томонлар ва худди шу асосда расмий талаб қилган давлат ёки бошқа бир давлат шартга кўра, қарорларни тан олиш ва бажаришда сўраётган давлат қарорларининг қайси қисмига тенглик асосда қўшилиш шартларини кўрсатиш;

е) Жавобгар йўқ бўлса, расмий талаб қилинган давлатда бўлмаса, қарорда қуйидагиларни муҳокамага олиб чиқади:

ф) Қарор чиқарган давлат ҳуқуқи суд жараёнларидан буни аввалдан билишини назарда тутган ва жавабгар суд жараёнларида иштирок этмаган ва суд қарорини эшитишни имкони бўлмаган;

¹ Қаранг: Городецкая И. К. Международная защита прав и интересов детей. – М.: Международные отношения, 1973. – 60-б.

² Марышева Н.И. Семейный отношения с участием иностранцев: правовое регулирование в России. М., 2007.

ж) Қарор чиқарган давлат ҳуқуқи суд жараёнларини бошидан кўрмаган ва жавобгар суд қароридан хабар топмаган ва эътироз билдиришга ёки ўз ҳуқуқларига кўра мавжуд апелляция тартибда иш кўришга имкон бермаган ҳолатлар;

h) Қарор 18-модда келтирилган ҳолатларини бузган ҳолда қабул қилинган бўлса.

Ўзбекистон қонунчилигида ҳам чет давлат судларини судга доир топшириқларини ижро этишни рад этишга доир асослар келтирилган бўлиб, фуқаролик процессуал кодексининг 390-моддасида:

1) топшириқни ижро этиш Ўзбекистон Республикаси суверенитетига зид бўлса ёки Ўзбекистон Республикасининг хавфсизлигига таҳдид солса;

2) топшириқни ижро этиш суднинг ҳуқуқ доирасига кирмаслиги баён этилган.

Умуман олганда фуқаролик процессуал кодексиди келтирилган рад этиш асослари 2007 йилги Конвенциянинг рад этиш асосларига мос тушади.

2007 йилги Конвенциянинг 34-моддасида қарорларни фойдали бажарилиши баён этилган бўлиб: иш ҳаққидан чегириб қолиш; бошқа даромадлар манбаси ва банк ҳисоб рақамларини хатлаб қўйиш; ижтимоий сўғурта пулларидан ушлаб қолиш; мулкларни мажбурий равишда соттириш ёки гаровга қўйиш; тўланган солиқларни бир қисмини чегириб қолиш; нафақа пулларини хатлаб қўйиш, кредит хизматидан ахборот етказиш, лицензияларни олиб қўйиш ёки вақтинча тўхтатиб қўйиш, ахборотларни қабул қилиш асослари келтирилган.

Алимент ундириш бўйича суд қарори ижроси “Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисидаги” қонун орқали амалга оширилади. Ушбу қонунга кўра, суд қарорларини ижро этиш органининг ҳужжатлари қонунда белгиланган ваколатларини амалга ошираётганларида жисмоний ёки юридик шахслар зиммасига пул маблағлари ва бошқа мол-мулкни ўзга шахсларга бериш ёхуд улар фойдасига муайян ҳаракатларни амалга ошириш ёки бундай ҳаракатларни амалга оширишдан ўзини тийиш мажбуриятини юклаш ҳуқуқи берилган бошқа органларнинг (мансабдор шахсларнинг) ҳужжатлари мажбурий ижро этилаётганда юзага келадиган муносабатларни тартибга солади. Агар қарздор жисмоний шахс бўлса, ижро ҳаракатларини суд ижрочиси унинг яшаш жойи ёки иш жойида ёхуд унинг мол-мулки турган жойда амалга оширади. Агар қарздор юридик шахс бўлса, ижро ҳаракатларини суд ижрочиси унинг органи жойлашган ёки мол-мулки турган жойда амалга оширишлиги баён этилган.¹ 2007 йилги Конвенциянинг 34-модда 1-қисмига кўра, Аҳдлашувчи давлатларнинг алимент бўйича суд қарорларини ижро этишда энг самаралиси ички қонунчилик асосида амалга оширилганидир.

“Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисидаги” қонуннинг 6-моддасига кўра, Чет эл судлари ва арбитражларининг қарорларини ижро этиш тартиби Ўзбекистон Республикасининг қонун ҳужжатлари ва халқаро шартномалари билан белгиланади.

Ўзбекистон Республикаси суди томонидан чет эл судининг ёки арбитражининг қарори асосида берилган ижро варақаси, агар Ўзбекистон Республикасининг халқаро шартномасида бошқача қоида назарда тутилган бўлмаса, қарор қонуний кучга кирган вақтдан

¹ “Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисидаги” Ўз Р қонуни 29.08.01й. N 258-II.

эътиборан уч йил ичида мажбурий ижро этиш учун топширилиши мумкинлиги белгиланган. Бундан кўриниб турибдики, агар Ўзбекистон Республикаси билан хорижий давлат ўртасида келишув бўлмаса, алимент ундириш тўғрисидаги чет эл судининг қарорлари Ўзбекистон Республикаси ҳудудида бажарилмайди. В.А.Гуриев бу хусусида “мутахассислик бўйича келишувлар қилиш шарт эмас, кузатиш керак, суд қарорлари айна вақтда боғлиқлик равишда ҳуқуқий тизимларга яқинлашиб, унинг ижроси интернационаллашиб бормоқда. Ҳуқуқий жараёнда иштирок этаётган иштирокчиларинг ҳуқуқларини таъминлашни хар бир тараф вакиллари ҳам эътироф этмоқда”², деган фикрни билдирган.

Худди шундай йўналиш Финландиянинг 1983 йилда № 370 қабул қилинган “Алиментларни ундириш бўйича хорижий судларнинг қарорларини ижро этиш ва уларни тан олиш тўғрисида”ги қонун мавжуд бўлиб, айнан хорижий судларнинг қарорларини келтириб ўтилган қонун бўйича ички ҳуқуқ тизимида ижро этади. Финландия 1973 йил 2 октябрда Гаагада қабул қилинган алиментларни ундириш бўйича суд қарорларини тан олиш тўғрисидаги Конвенция иштирокчиси бўлиб, 1989 йилда № 832 “Алоҳида ҳолларда алиментларни ундириш бўйича хорижий судларнинг қарорларини ижро этиш ва уларни тан олиш тўғрисида”ги қарор чиқарган. Демак, Финландия Гаага Конвенцияси аъзоси бўлмаган чет давлат судларининг алиментларни ундириш тўғрисидаги қарорини тан олади ва ижро этади.³ Белгия ва Швецияда чет эл оилавий муносабатларга оид суд қарорларини ижро этиш тўғрисидаги қонунлар қабул қилинган.⁴

Ўзбекистон Республикаси алимент борасида конвенциялар аъзоси эмас. Ўзбекистон Республикаси ва Чехия Республикаси билан имзоланган фуқаролик оила ва жинойи ишлар бўйича ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисида 2002 йил 18 январда шартномасида алиментга бағишланган бирорта ҳам модда мавжуд эмас.

2007 йилги Конвенцияга қўшимча равишда 2007 йил 23 ноябрда алимент мажбуриятларини қабул қилиш тўғрисида Протокол қабул қилиниб, унда алиментларни ундиришда аниқланадиган ҳуқуқ келтирилган. Протокол нормаларига кўра, алимент мажбуриятларини тартибга солишда кредиторнинг доимий яшаш жой давлат қонуни танланади.

Ота-она ва фарзанд ўртасидаги чет эл элементи билан мураккаблашган алимент мажбуриятлари бўйича Ўзбекистон Республикаси Оила кодексидида ҳеч қандай норма мавжуд эмас. Бу эса 2007 йилги Конвенция ҳамда Протоколни Оила кодекси билан таққослаш ҳамда мавжуд коллизия нормаларни кўрсатишга тўсқинлик қилади. Натижада, Оила Кодекснинг 234-моддасига мурожаат қилишга олиб келади. 234-модда эса алимент муносабатларига аниқ ечим бераолмайди. Натижада алимент мажбуриятлари бўйича чиқарилган суд қарорларига икки давлат ўртасидаги шартномаларнинг

² Гуреев В.А. Признание и принудительное исполнение иностранных судебных решений: российское законодательство и европейский опыт // Современное право. 2010. № 4. С. 132-140.

³ Маркова О.В. Алиментные обязательства в международном частном праве. // Журнал международное публичное и частного права. 2011. –№ 3 (60). –С. 24–29.

⁴ Борминская Д.С. К вопросу о присоединении Российской Федерации к Гаагской конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищение детей 1980 г. // Семейное и жилищное права. 2011. –№ 5. –С. 2-10.

тегишли бандлари асос сифатида келтирилади. Лекин буни ички қонунчиликдаги сўнги ечим сифатида баҳолашимиз тўғри эмас.

2007 йилги Конвенцияда бола учун алимент олишда ҳақ тўламасдан ҳуқуқий ёрдам олиш имкониятлар мавжудлиги кўрсатиб берилган. Конвенциянинг 15-моддасига кўра, текин хизмат қиладиган жамият тузилиши керак. У ерда 21 ёшдан кичик бўлган “ота-она - бола” муносабатлар доирасида алимент мажбуриятларини бажаришда кредиторнинг аризаси бўйича ҳуқуқий ёрдам кўрсатилади. Л.Н.Галенская шу ўринда, “текинга хизмат кўрсатадиган давлат органига 10 (1) модданинг “а”, “б” бандларидан ташқари барча аризаларга ҳуқуқий ёрдам кўрсатилади, 20 (4) қисмига кўра, аризаларни тан олиш, уларнинг ижроси ҳамда давлатлардан расмий сўров талаб қилиш тўғрисидаги аризалар, эр хотин алиментлари ва вояга етмаган болалар учун қўшимча тўловлар ҳақидаги аризалар ҳам кўрилади. Давлат томонидан ташкил этилган бу марказ белгиланган вақтда Гааганинг Доимий бюросига ҳисобот юборади. Шу ўринда болаларга моддий таъминот ва моддий аҳволи тўғрисида ҳам баёнот беради,¹ деган фикр билдирган.

Юқоридаги фикр ва тажрибалардан қуйидаги хулосаларга келинди:

– Ўзбекистон Республикасида чет эл элементи билан мураккаблашган оилаларнинг сони ортиб бораётганлигини, шунингдек бола манфаатларини ҳимоя қилишнинг устувор аҳамиятини ва ота-онанинг мажбуриятларини ўз вақтида бажарилишини ҳисобга олиб, “Оилага қарашнинг бошқа шакллари ва болаларга алимент ундиришнинг халқаро тартиби тўғрисидаги” 2007 йилги Конвенция ва унга қўшимча равишда “Алимент мажбуриятларини тадбиқ қилиш тўғрисидаги” 2007 йилги Протоколни ратификация қилиш мақсадга мувофиқ деб ҳисоблаймиз.

– 2007 йилги Конвенция Аҳдлашувчи томонларнинг фуқаролари учун алимент муносабатларини тан олишга қаратилган. Агар ушбу конвенция Ўзбекистон Республикаси томонидан қабул қилинса, чет эл судларининг алиментларни ундириш бўйича суд қарорларини тан олмаслик тўғрисидаги табиий тўсиқлар ўз ўзидан йўқ бўлиб кетади. Шахс доимий яшаш учун хорижга чиқиб кетган ҳолатларда, алимент тўлаш мажбуриятлари агар у яшаётган давлатда суд қарорларини таъминлаш учун ҳуқуқий ёрдам кўрсатиш тўғрисида ҳеч қандай шартнома бўлмаса, 2007 йилги Конвенция орқали ички қонунчилик билан бирга чет давлат суд қарорларининг алимент мажбуриятлари бажарилади. Бу эса амалиётда суд қарорини таъминлашга олиб келади.

– Халқаро шартномалардан ташқари хориж давлат судлари қарорларини бажариш ва уларни тан олиш, фуқаролик процессуал қонунчилигида белгиланган тамойиллар асосида қонунчиликда соддалаштирилган тартибда алиментлар ундирилади.

– Хорижий давлат суд қарорларини бажариш ва уларни тан олишда амалга оширадиган органларнинг ҳуқуқий тизимини ишлаб чиқиш.

М.Ч.Аллаярова
ТДЮИ тадқиқотчиси

ОИЛА АЪЗОЛАРНИНГ УЙ-ЖОЙГА НИСБАТАН ҲУҚУҚИ

Уй-жой олди-сотди шартномаси тарафлари бўлиб, фуқаролик муомаласида иштирок этувчи ҳар қандай субъект бўлиши мумкин. Бунда бир томондан уй-жойни сотувчи иштирок этса, иккинчи томондан сотиб олувчи қатнашади. Фуқаролик кодексининг 2-моддасига мувофиқ, фуқаролар, юридик шахслар ва давлат фуқаролик қонун ҳужжатлар билан тартибга солинадиган муносабатларнинг иштирокчилари бўладилар.

Айрим ҳолларда уй-жой олди-сотди шартномаси сотувчи ва сотиб олувчи томонидан бир неча шахслар иштирок этиши мумкин. Бу ҳолат, уй-жойнинг бўлинмас бўлган ҳолда, уй-жойга нисбатан мулк ҳуқуқининг умумий мулк ҳуқуқи асосида тегишлилиги билан изоҳланади (масалан, эр-хотиннинг уй-жойга эгалик қилиши). Бунда мол-мулк мулкдорлардан ҳар бирининг мулк ҳуқуқидаги улуши аниқлаб қўйилган (улушли мулк) ёки бундай улушлар аниқлаб қўйилмаган (биргаликдаги мулк) ҳолда умумий мулк бўлиши мумкин (Фуқаролик кодексининг 216-моддаси).

Ф.Мухитдинова уй-жой мулкдори оила аъзоларининг ҳуқуқ ва мажбуриятларини тадқиқ этиб, кўрсатадики, фуқаро уй-жойга яшаш учун кирган вақтдан қатъий назар унинг яшаш майдонига нисбатан ҳуқуқлари вужудга келиши учун биринчидан, уй-жой мулкдори билан боғловчи оилавий ҳуқуқий асоснинг мавжудлиги (никоҳ, қариндошлик, оила қонунчилигида назарда тутилган бошқа фактлар). Мулкдор ўзи истаган шахсни яшаш учун киритишга ҳақли, бироқ оилавий-ҳуқуқий муносабатларнинг бўлмасдан туриб ушбу фуқарони оила аъзоси деб ҳисоблаш мумкин эмас. Иккинчидан, уй-жой ҳуқуқий муносабатларнинг вужудга келтирувчи асос бўлиб мулкдор ва оила аъзоси сифатида яшашга киритилган шахс билан яшаш учун келишув яъни шартнома ҳисобланади. Учинчидан, уй-жой майдонига ҳуқуқлар вужудга келиши учун амалда яшашлик шарт бўлиб ҳисобланади. Унинг яшаш учун кириши мулкдор ва унинг оиласи ўртасидаги келишувни мустаҳкамлайди².

Уй-жой соҳасидаги энг биринчи ислохот ҳисобланган давлат уй-жой фондининг хусусийлаштирилишини ҳуқуқий жиҳатдан таъминлашда энг асосий ҳужжат сифатида Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг 1993 йил 1 мартдаги 114-сон қарори билан тасдиқланган “Ўзбекистон Республикасида давлат уй-жой фондини хусусийлаштириш тўғрисида”ги Низом ва Ўзбекистон Республикасининг 1993 йил 7 майдаги “Давлат уй-жой фондини хусусийлаштириш тўғрисида”ги қонунини кўрсатиб ўтиш лозим. Мамлакатимизда уй-жой фондини хусусийлаштиришнинг ўзига хос тартиби мавжуд. “Давлат уй-жой фондини хусусийлаштириш тўғрисида”ги қонуннинг 13-моддасига мувофиқ хусусийлаштирилган турар жойда уни хусусийлаштирилишига розилик берган уй эгасининг

¹ Галенская Л.Н. Взыскание алиментов за границей (о возможности присоединения Россия к Конвенции 2007 г. «О международном порядке взыскания алиментов на детей и других форм содержания семьи») // Журнал международного частного права. 2009. № 1 (63). С.5.

² Мухитдинова Ф.Ф. Право собственности граждан на жилище и его судебная защита по законодательству Республики Узбекистан. –Т.: АН РУз институт философии и права им. И.М.Муминова. 2007. -16 б

бошқа оила аъзолари яшаётган бўлсалар, уларнинг ҳаммаси шу турар жойнинг эгаси ҳисобланадилар, эгаллаб келинаётган турар жой эса хусусийлаштириш натижасида умумий мулкка айланади. Бу ҳолда турар жой эгасининг вақтинча бу ерда яшамаётган оила аъзоларига ҳам татбиқ этилади.

Ижарачи билан бирга яшаётган ва унинг оила аъзоси ёки собиқ оила аъзоси бўлиб ҳисобланган вояга етмаган шахслар ижарага олиш шартномасидан келиб чиқадиган барча ҳуқуқлардан тенг фойдаланишлари сабабли улар эгаллаб турган турар жойлари хусусийлаштирилган тақдирда вояга етган фойдаланувчилар билан тенг равишда шу турар жойга нисбатан умумий мулк ҳуқуқига эга бўладилар.

Суд олди-сотди шартномаси асосида биргаликда олинган уйга нисбатан оила аъзоларининг умумий мулк ҳуқуқини эътироф этиш тугрисидаги даъво, муайян ҳолатларни инобатга олган ҳолда агар бу шахслар (оила аъзолари) билан шартномада сотиб олувчи сифатида кўрсатилган оила аъзоси ўртасида уйни биргаликда сотиб олиш тўғрисида келишувга эришилганлиги ва ана шу мақсадда оила аъзолари уйни олишга уз маблағларини қўшганликларини аниқласа қаноатлантириши мумкин¹.

Уй-жойга нисбатан умумий биргаликдаги мулк ҳуқуқи асосида тегишли бўлганда улушлар аниқлаб қўйилмаган бўлади ҳамда тенг деб ҳисобланади. Умумий биргаликдаги мулкнинг мавжудлиги албатта ушбу мулк иштирокчиларининг шахсий алоқалари билан ҳам боғлиқ бўлади. Масалан умумий биргаликда мулкда эр ва хотин ўртасидаги мулккий муносабатларни тушуниш мумкин. Улар ўртасидаги мулккий муносабатлар оила кодексига кўрсатилган нормалар билан тартибга солинади. Эр ва хотиннинг умумий биргаликдаги мулки булган турар –жойни бошқа шахсга утказиш буйича битим тузиш учун эр ёки хотиннинг нотариус ёки шахар (кишлоқ овул) фукарлар йигини раислари (оксоколлари) ва Ўзбекистон Республикаси консуллик муассасаларининг консуллари томонидан шаходатлантирилган ёзма розилиги олиниши лозим.

Э.Худойназарова судга даъво билан мурожаат қилиб, жавобгарлар Э.Абдурахмонов ва М.Абдурахмоноваларни Тошкент шаҳар, Шайхонтоҳур тумани Су-юлдуз берк кўчаси 3 "а" уйнинг ўзларига тегишли 3/5 қисмидан кўчиришни сўраган.

Жавобгарлар Э.Абдурахмонов ва М.Абдурахмоновалар судга қарши даъво тақдим қилиб, А.Худойназаров билан ўрталарида оғзаки шаклда тузилган уй олди-сотди битимини ҳақиқий деб топишни сўраган.

Биринчи инстанция суди даъвоини рад қилиш ҳақида ҳал қилув қарори қабул қилган.

Иш ҳужжатларига қараганда, низоли уй 1989 йил августдаги нотариал тасдиқланган олди-сотди шартномасига кўра А.Худойназаровга тегишли бўлиб, у 1995 йилга қадар мазкур уйда оиласи билан яшаб келган. А.Худойназаров 1995 йилда руҳий хасталикка чалингани ва оиласини моддий таъминлаш имконияти бўлмаганлиги сабабли унинг турмуш ўртоғи Э.Худойназарова фарзандлари билан Самарқанд вилоятига вақтинча яшаш учун кетган.

¹ Якка тартибда қурилган уйга булган мулк ҳуқуқи билан боғлиқ низолар буйича суд амалиёти тугрисида. Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленуми қарори 2004 йил 24 сентябрь 10-банди.

Э.Худайназарова уйлари жавобгарлар томонидан эгаллаб олингандан бошлаб, уйни ноқонуний эгалловчидан қайтариб олиб беришни талаб қилиб келган. Бироқ, суд низолаштираётган мулк умумий мулк иштирокчиси Э.Худайназаровнинг розилигисиз ҳамда А.Худойназаров оғзаки шаклдаги битимни тузиш вақтида руҳий ҳолати бузилганлигини эътиборга олмасдан иш буйича нотўғри тўхтама келган².

Уй-жойни олди-сотди шартномасининг яна бир асосий шarti бу шахсларнинг рўйхатини сотилаётган уй-жой биносидан фойдаланиш ҳуқуқлари кўрсатиш (ФК 488-модда). Сотиб олувчи сотиб олганидан кейин қонунга мувофиқ турар жойдан фойдаланиш ҳуқуқини ўзида сақлаб қоладиган шахслар яшаб турган шу уй, квартирани олди-сотди шартномасининг муҳим шarti бу шахсларнинг рўйхатини сотилаётган турар жойдан фойдаланиш ҳуқуқлари кўрсатилган ҳолда тузишдан иборатдир (Уй-жой кодексининг 14-моддаси). Демак, уй-жой олди-сотди шартномаси асосида мулк ҳуқуқининг бошқа шахсга ўтиши айрим шахслар учун фойдаланиш ҳуқуқини йўқотишга олиб келмайди.

Масалан М. И.га нисбатан уйдан фойдаланиш ҳуқуқини йўқотган деб топиш ҳақидаги даъво билан судга мурожаат қилган. Суд унинг мазкур даъво талабини муҳокама қилишда М. билан Б. ўртасида олди-сотди шартномаси тузилганда унинг тегишли бандида И. нинг фойдаланиш ҳуқуқини сақлаб қолиш ҳолати қайд этилган. Суд ФКнинг 488-моддасига асосланган ҳолда олди-сотди шартномаси тарафлари шартнома бандларида мазкур уйдан фойдаланиш ҳуқуқини ўзида сақлаб қолувчиларни кўрсатиб ўтишлари мумкинлигига, бундай вазиятда эса янги мулкдорга рўйхатда турган шахс бегона бўлган тақдирда ҳам унда фойдаланиш ҳуқуқи сақланиб қолишини инобатга олган ҳолда даъвоини рад этган. Хулоса ўрнида шуни қайд этиш кераки бу олди-сотди шартномасининг бошқа шартномалардан ажратиб турадиган ўзига хос хусусиятларидан биридир.

Шунингдек, шартномада тарафлар рўйхатда турган шахсларни 488-моддасига асосан, фойдаланиш ҳуқуқини йўқотиш муддатини белгиланган ҳолда тузишлари мумкин.

Мазкур норма талабини маҳаллий ўзини-ўзи бошқариш органлари шунингдек, бошқа идора вакиллари ҳам тушунмасдан олди-сотди шартномаси амалга оширишдан сўнг доимий рўйхатда турган шахслар фойдаланиш ҳуқуқини йўқотган деб тушунишади. Ваҳоланки, 488-м кўрсатилган бандда доимий рўйхатда турган шахсга ихтиёрий равишда рўйхатдан ўчиш учун муддат берилади. Агарда у шу муддат ичида рўйхатдан чиқиб кетмаса унда мулкдор унинг фойдаланиш ҳуқуқини йўқотган деб топиш ҳақидаги талаб билан судга мурожаат қилиши мумкин. Бироқ, мулкдор мазкур талаб билан судга чиқмаслиги ҳам мумкин, бундай ҳолда доимий рўйхатда турган шахс, рўйхатдан ўчмаган ҳисобланади.

Бу "Ўзбекистон Республикасида паспорт тизимини такомиллаштириш тўғрисида"ги Ўзбекистон Республикаси Президентининг 1999 йил 26 февралдаги фармонининг 38 ҳамда 39 бандларида ўз ифодасини топан. Шунга кўра, шунақанги тушунмовчиликларни ва сарсонгарчиликларни олдини олиш мақсадида маҳалла маҳаллий бошқарув

² Р-121-03-сонли қарор. Ўзбекистон Республикаси Олий суди Ахборотномаси, 2003-йил 3-сон.

ташкilotларида масъулиятни ошириш мақсадга мувофиқ бўлар эди.

Турар-жойдан яшаш ҳуқуқини ўзида сақлаб қолувчилар битимларда кўрсатилиши мумкин, мулкдор келишув асосида кўрсатиши мумкин, шунингдек мулкдорнинг оила аъзоларига эътироф этилиши мумкин.

1) Уй-жойда яшаш ҳуқуқини сақлаб қолган илгариги мулкдорнинг оила аъзолари.

2) Турар жой мулкдорининг оила аъзолари деб у билан доимий бирга яшаётган хотини (эри) ва уларнинг фарзандлари тан олинади. Эр-хотиннинг ота-онаси, шунингдек мулкдор билан доимий яшаётган оилали фарзандлари, агар илгари бу ҳуқуққа эга бўлмаган бўлсалар, фақат ўзаро келишувга биноан мулкдорнинг оила аъзоси деб тан олинашлари мумкин.

3) Меҳнатга қобилиятсиз боқимандалар, шунингдек мулкдор билан доимий бирга яшаётган фуқаролар, агар улар мулкдор билан умумий хўжалик юритаётган ва унинг турар жойида рўйхатдан ўтган бўлсалар, унинг оила аъзоси деб топиллишлари мумкин (Уй-жой кодекси 32-моддаси).

4) Ижарага олувчи билан бирга доимий яшайдиган фуқаролар уй-жойдан фойдаланиш бўйича у билан тенг ҳуқуқларга эгадирлар (ФК 606-модда).

5) Уй-жойдан умрбод фойдаланиш ҳуқуқи васият мажбурияти сифатида юкланган бўлса (ФК 1132-моддаси).

Ҳозирги вақтда уй-жойдан фойдаланувчи учинчи шахслар ҳуқуқининг мавжудлиги ушбу манзил бўйича рўйхатдан ўтган ҳолда яшовчилар тўғрисидаги маълумот саналади. Шу сабабли илгари ушбу уй-жойда яшаган шахсларнинг барчаси рўйхатдан чиқарилганлигига эътибор қаратиш лозим бўлади. Бунга далил бўлиб уй дафтарида кўчирма ҳисобланади. Ушбу ҳужжатда уй-жойда яшаган шахсларни, уларнинг фамилияси, исми, отасининг исмини, туғилган санасини, яшаш жойи сифатида рўхатдан ўтган санасини, рўйхатдан чиқариш асоси ва санасини кўрсатган ҳолдаги аниқ рўйхати ифодаланган бўлиши лозим.

Юқоридагидек, аниқ маълумотлар бўлишининг талаб этилиши, масалан, туғилган йили ҳақидаги маълумотлар бўлмаса, ушбу уй-жойда вояга етмаган шахслар рўйхатда туриш ёки турмаслигини билиб бўлмайди. Кўчирмада ҳисобдан чиқарилиш асоси кўрсатилмаган ҳолда мулкдор ўзгарганда ҳам фойдаланиш ҳуқуқини сақлаб қоладиган шахсларни аниқлаш мумкин бўлмайди.

Уй дафтарида кўчирма бериш, оила таркиби ҳақида маълумотнома бериш қоидаларига риоя қилмаслик учинчи шахслар, шунингдек, уй-жойни тасарруф этувчи шахсларнинг вақтинча яшамаётган, бироқ унга нисбатан ҳуқуқларни сақлаб қолувчи оила аъзоларининг ҳуқуқларини бузиши мумкин. Масалан, қуролли кучлар сафида хизмат қилиши, озодликдан маҳрум этиш муассасаларида бўлиши, узоқ муддат хизмат сафаридан бўлган шахслар ҳуқуқлари бузилиши мумкин.

Шу ўринда савол туғилади. Бундай кўчирма ва маълумотлар беришга кимлар масъул саналади. Ҳуқуқлар бузилганда кимлар жавобгар саналади? Амалдаги Маъмурий жавобгарлик тўғрисидаги кодексда паспорт тизими қоидаларини бузганлик учун жавобгарлик белгиланган. Шунингдек, Ўзбекистон Республикаси Президентининг 1999 йил 26 февралдаги 2240-сон Фармони билан тасдиқланган

“Ўзбекистон Республикасида паспорт тизими тўғрисидаги”ги Низомда¹ фуқароларни қайд этиш - Ўзбекистон Республикаси ҳудудидаги муайян истиқомат жойида шахсларнинг доимий ёки вақтинча яшаб туриши фактини ички ишлар органлари томонидан қонунчиликда белгиланган тартибда рўйхатга олиш деб белгилаб қўйилган. Демак, рўйхатга қўйиш ички ишлар органлари томонидан амалга оширилади. Вақтинча қайд этиш эса, шахсларнинг ўзи белгиланган истиқомат жойида бўлиши даврида амалга оширилади. Уч кундан олти ойгача даврдаги вақтинча қайд этиш фуқарони доимий истиқомат жойидаги рўйхатдан чиқармасдан амалга оширилади. олти ойдан кўпроқ муддатга вақтинча қайд этиш шахсларнинг доимий истиқомат жойидаги рўйхатдан чиқарган ҳолда амалга оширилади.

Ўзбекистон Республикаси ҳудудидаги бошқа жойга олти ойдан кўпроқ муддатга вақтинча яшаш учун жўнаб кетадиган (хизмат сафарларига, таътилларга, дала ховлига, дам олиш ёки даволанишга кетадиганлардан ташқари) Ўзбекистон Республикаси фуқаролари рўйхатдан чиқишлари ва вақтинча турадиган жойда қайд этилишлари шарт. Қайд этиш ва рўйхатдан чиқариш ички ишлар органлари томонидан амалга оширилади, бу орган ҳафтасига икки марта одамларнинг жўнаб кетиши ва келиши тўғрисидаги варақларни ҳудуд бўйича Манзил-маълумотнома бюросига юбориб туриши шарт. Мулкчилик шаклидан қатъи назар меҳмонхоналарнинг, даволаш муассасаларининг, санаторийлар ва дам олиш уйларидаги масъул шахсларни қайд этилиши лозим бўлган жойлашган шахсларнинг сўровнома-аризаларини ҳисобга олиш учун бир кун ичида ўзи жойлашган ҳудуд бўйича Манзил-маълумотнома бюросига юборишлари шарт.

Россия Федерациясида вақтинча рўйхатга қўйиш тизими бирмунча бошқача тартибда амалга оширилади. Бунда уй-жойига рўйхатга қўйишга розилик берган шахс ва рўйхатдан ўтувчи шахслар почта бўлинмасига бориб, рўйхатга қўйишлик қайд қилинади.

Шундай бўлсада, етарли даражада расмийлаштирилган ҳужжатлар, маълумотномалар ҳам уй-жойни олувчи манфаатларини тўлиқ кафолатлай олмайди. Қийинчиликлар вояга етмаган шахсларни уй-жойга нисбатан ҳуқуқлари ота-оналар ҳуқуқлари билан боғлиқлигидан, шунингдек келгусида уй-жой сотиб олингандан сўнг ушбу уй-жойга нисбатан ҳуқуқларни амалга ошириш ҳақидаги даъво билан мурожаат этувчилардан ҳам келиб чиқади.

Турар жой мулкдорининг оила аъзолари деб, у билан доимий бирга яшаётган хотини (эри) ва уларнинг фарзандлари тан олинади. Вояга етмаганлар оила аъзоси сифатида бу ҳуқуқлардан фойдаланади. Яшаш ҳуқуқини вужудга келиши яшаш жойи сифатида рўйхатдан ўтганлик билан белгиланмайди.

Фикримизча, уй-жойнинг мулкдори ва уй-жойни ижарага олувчилар ва қайта ижарага олувчилар ўртасидаги муносабатлар уй-жойдан фойдаланиш шартларини белгиловчи ижара шартномаси билан тартибга солинади. Фойдаланиш ҳуқуқи эса, уй-жой мулкдори ҳуқуқларини аниқлаштириш мақсадида

¹ “Ўзбекистон республикасида паспорт тизими тўғрисидаги”ги Низом. Ўзбекистон Республикаси Президентининг 1999 йил 26 февралдаги 2240-сон Фармонида 1-илова билан тасдиқланган.

тасарруф этилаётган уй-жойга нисбатан учинчи шахсларнинг ҳуқуқлари мавжудлиги ҳақидаги маълумотларни ҳақиқийлигини таъминлаш учун давлат рўйхатидан ўтказилиши талаб этилади.

Юқоридаги фикрдан келиб чиккан ҳолатда, уй-жой олди-сотди шартномасини расмийлаштириш учун қуйидаги ҳужжатлар нотариусга тақдим этилиши белгиланиши лозим:

1) ҳуқуқни ўрнатувчи ҳужжат (шартнома, меросга бўлган ҳуқуқ тўғрисида гувоҳнома, суд қарори), давлат органининг далолатномаси (уй-жойни фойдаланишга қабул қилинганлиги ҳақида) ёки уй-жой ордери;

2) уй-жойнинг режаси (БТРУКБ томонидан тузилган);

3) ер участкасининг унда жойлашган уй-жойни кўрсатган ҳолдаги чизмаси ёки режаси;

4) уй-жойдан фойдаланиш ҳуқуқига эга бўлган шахслар тўғрисида маълумотнома ва уларнинг уй жойни сотилишига розиликлари ҳақида нотариал тартибда тасдиқланган розиликлари, шунингдек, квартира (квартиранинг қисмини) ёки уй (уйнинг қисмини) хусусийлаштиришга розилик берган шахсларнинг нотариал тартибда тасдиқланган розиликлари;

Юридик шахсларга тегишли бўлган уй, квартира, уйнинг ёки квартиранинг бир қисмини бошқа шахсга ўтказиш буйича битимларни тасдиқлашда рўйхатда турувчи шахслар ҳақида маълумотнома талаб қилинади. Шунингдек, уй-жой олди-сотди шартномасининг ўзига хос хусусияти бу уй-жойда яшаб турувчиларнинг шахсини кўрсатиш. Демак, уй-жойни олди-сотди шартномаси буйича ушбу уй-жойда яшаб турувчи шахсларнинг рўйхати албатта кўрсатилган бўлиши керак. Бундай шахслар уй-жой сотилганидан кейин ҳам ундан фойдаланиш ҳуқуқидан маҳрум булмайдилар. Гарчи мазкур шартноманинг бошқа шартномалардан ажратиб турувчи хусусияти шу бўлсада, бироқ амалда ўзгача ҳолатни кузатишимиз мумкин. Яъни, доимий рўйхатда булган уйдан фойдаланиш ҳуқуқига эга бўлган шахсларнинг розилиги тугул улар уй-жой олди-сотди бўлиб, ушбу уйдан фойдаланиш ҳуқуқини йукотганликлари ҳақида беҳабар булиб қолмоқдалар. Натижада ўзлари билмаган ҳолда бошпанасиз ҳамда рўйхатсиз бўлиб қолмоқдалар. Уй сотилишида уларнинг розилиги олинмаганлигини рукач килиб, фойдаланиш ҳуқуқини тиклаш ҳақидаги талаб билан судга мурожаат қилганларида эса. Судлар уларга мазкур ҳолат қонунчиликда ўз ифодасини топмаганлигини. Мулкдор уйни ҳеч кимнинг розилигисиз тасарруф этиш ҳуқуқига эга эканлигини тушунтиришади. Шунақанги, тушунмовчиликлар ҳамда қонунчиликдаги бўшликни тўлдириш мақсадида. *ФКнинг 488-моддасининг 3-қисми сифатида қуйидаги таҳрирдаги нормани киритиш лозим: уй, квартира, уйнинг ёки квартиранинг бир қисми бошқа шахсга ўтказилишида доимий рўйхатда бўлган шахсларнинг нотариал розилиги олиниши лозим. Вояга етмаганлар номидан уларнинг ота-оналари ёки васийлик-хомийлик органлари ҳаракатланади деб тўлдириши лозим.*

Юқоридаги ҳужжатларни қонуний бўлишлиги нотариус зиммасига маълум масъулиятни ҳам юклайди. Амалиётда баъзида шундай ҳолатлар бўладики, эр ёки хотин уй-жойни сотиб юборади. Орадан бир неча йил ўтгач ушбу, уй-жойга нисбатан эр ёки хотиннинг улуши борлиги аниқланади ва табиийки,

инсофли эгалловчидан талаб қила бошлайди. Ёки бўлмаса, амалиётда шундай бўлиши ҳам мумкинки, эр-хотин никоҳдан ажрашганидан сўнг, уй-жойни тасарруф этишлари ҳам мумкин. Бунда ушбу уй-жой никоҳ даврида олинганлигини аниқлаш лозим бўлади. Бу ҳолат албатта баҳсли саналади. Шу сабабли умумий мулк эгаларидан мулк ҳуқуқини амалга оширишларида фаоллик ҳам талаб этилади, яъни уларни ҳар бирини мулкка нисбатан умумий мулк ҳуқуқи борлиги қайд этилиши муҳим саналади. Бундан ташқари, нотариус томонидан никоҳда бўлган шахсларнинг розилигини олиш шарт бўлиб ҳисобланади. Ушбу мажбуриятни бажармаслиги, кейинчалик, никоҳ қайд қилинганлиги аниқланган ҳолларда нотариусга нисбатан жавобгарлик чораси қўлланишига сабаб бўлиши лозим.

Ш.А.Тухташова

ТДЮИ стажёр-тадқиқотчи-изланувчиси

ОТА-ОНА ВА БОЛАЛАРНИНГ ВОЯГА ЕТМАГАНЛАР ХУСУСИЙ МУЛКИ БИЛАН БОҒЛИҚ МУЛКИЙ-ХУҚУҚИЙ МУНОСАБАТЛАРИ

Ўзбекистон Республикаси Оила кодексига энг муҳим янгилардан бири вояга етмаганларга тегишли бўлган ҳуқуқларнинг бир бутун, яхлит мажмуаси яратилганлиги бўлди. Оила кодексига вояга етмаганларнинг шахсий номулкий ҳуқуқлари билан бир қаторда мулкий ҳуқуқлари ҳам анча батафсил тартибга солинди. Бу иккита ҳолат билан бевосита боғлиқдир. Биринчидан, Ўзбекистонда бозор муносабатларига ўтилиши муносабати билан иқтисодий амалга оширилаётган, шу жумладан оилаларнинг иқтисодий асосларини мустаҳкамлаш борасидаги ислохотлар билан боғлиқ. Иккинчидан, Ўзбекистон Республикасининг инсон ҳуқуқ ва эркинликларига оид асосий халқаро шартномаларга, шу жумладан Бола ҳуқуқлари тўғрисидаги Конвенцияга¹ қўшилганлиги ва унинг нормаларини миллий қонунчиликка сингдириш чора-тадбирлари кўрилганлиги билан ҳам боғлиқдир.

Конвенциянинг 27-моддасига кўра иштирокчи-давлатлар ҳар бир боланинг жисмоний, ақлий, маънавий, ахлоқий ва ижтимоий камол топиши учун зарур ҳисобланган турмуш даражасига эга бўлиш ҳуқуқини эътироф этадилар².

Шуни қайд этиш керакки, вояга етмаган боланинг зарур турмуш даражасига эга бўлиши нафақат ота-она томонидан бериладиган таъминот ҳисобига, балки боланинг ўзига мулк ҳуқуқи асосида тегишли бўлган мол-мулк ҳисобига ҳам таъминланади.

Ўзбекистон Республикасида вояга етмаган бола мулк ҳуқуқи асосида бир қатор мол-мулкларга эгалик қилиши мумкин. Оила кодексининг 93-моддасига кўра вояга етмаган болалар қонунда белгиланган тартибда хусусий мулк эгаси бўлиш ҳуқуқига эгадирлар.

Вояга етмаган болаларнинг қонунда белгиланган тартибда ҳаёда, мерос тарихида олган мол-мулки, шунингдек шахсий меҳнати ва тадбиркорлик фаолияти натижасида орттирган мол-мулки уларнинг хусусий мулки ҳисобланади.

Вояга етмаган болага мулк ҳуқуқи асосида, қонунда хусусий мулк таркибига кириш тақиқланган ашёлардан ташқари, ҳар қанақанги мол-мулк ва мулкий ҳуқуқлар тегишли бўлиши мумкин.

Ота-она ва вояга етмаган болалар ўртасидаги вояга етмаганларнинг хусусий мулки билан боғлиқ мулкий-ҳуқуқий муносабатларида вояга етмаганларнинг муомала лаёқати ҳажми алоҳида роль ўйнайди. Вояга етмаганларнинг ўз фуқаролик

ҳуқуқларини амалга оширишларида уларнинг муомала лаёқатини тўрт гуруҳга бўлиш мумкин:

Биринчи гуруҳга мулккий ва меҳнат муносабатларида мустақил ҳаракатларни амалга ошириш бўйича тўла муомала лаёқатига эга бўлган вояга етмаганлар киради. Булар жумласига вояга етгунга қадар никоҳга кирган (Оила кодексининг 15-моддаси), шунингдек 16 ёшга тўлган меҳнат шартномаси бўйича ишлаётган ёки ота-онанинг розилиги билан тадбиркорлик фаолияти билан шуғулланаётган (Фуқаролик кодексининг 28-моддаси) тўла муомалага лаёқатли деб эълон қилинган вояга етмаганларни киритиш мумкин;

Иккинчи гуруҳга ўн тўрт ёшдан ўн саккиз ёшгача бўлган, ФКнинг 27-моддаси 2-қисмида назарда тутилганлардан ташқари, битимларни ўз ота-оналари, фарзандликка олувчилари ёки ҳомийларининг ёзма розилиги билан тузиш ҳуқуқига эга бўлган вояга етмаганлар киради;

Учинчи гуруҳга олти ёшдан ўн тўрт ёшгача бўлган, ФКнинг 29-моддаси 2-қисмида назарда тутилган битимларнигина мустақил амалга ошироладиган бошқа барча битимлар уларнинг номидан фақат ота-онаси, фарзандликка олувчилари ёки васийлари тузадиган вояга етмаганлар;

Тўртинчи гуруҳга эса олти ёшгача бўлган муомала лаёқатига амалда эга бўлмаган болалар (гўдақлар) киради.

Биринчи гуруҳга кирувчи, никоҳга кирганлиги туфайли тўла муомала лаёқатига эга бўлган, меҳнат шартномаси бўйича ишлаётганлиги ёки тадбиркорлик фаолияти билан шуғулланилаётганлиги туфайли тўла муомалага лаёқатли деб эълон қилинган вояга етмаганлар ўзига тегишли барча мол-мулкни, шу жумладан иш ҳақи ва тадбиркорлик фаолиятдан олинган даромадларни мустақил тасаруф этиш ҳуқуқига эга бўладилар ҳамда бошқа шахслар олдидаги ўз мажбуриятлари бўйича мол-мулк билан жавобгар бўлади. Ота-она эмансипация қилинган вояга етмаганлар мажбуриятлари бўйича, шу жумладан зарар етказиш туфайли келиб чиққан мажбуриятлар бўйича жавобгар бўлмайдилар.

Иккинчи гуруҳга кирувчи, яъни ўн тўрт ёшдан ўн саккиз ёшгача бўлган вояга етмаганларнинг ота-оналари билан мулкий-ҳуқуқий муносабатлари анча мураккабдир. Бу мураккаблик бир томондан бу гуруҳга кирувчи вояга етмаганлар нисбатан анча кенг мулкий ҳуқуқларга эга бўлганлиги билан, иккинчидан эса қонун ҳужжатларидаги айрим ноаниқликлар билан характерланади.

Фуқаролик кодексининг 27-моддаси 2-қисми 1-бандидаги “бошқа даромадларини” жумласи ноаниқ бўлиб, уни амалиётда қўллашда турли муаммолар келиб чиқиши мумкин. Бошқа даромадлар жумласига нималар кириши норматив-ҳуқуқий ҳужжатларда аниқ белгилаб қўйилмаган. Бугунги кунда мамлакатимизда амалга оширилаётган кенг қамровли ислохотлар туфайли оилаларнинг иқтисодий асослари тобора мустаҳкамланмоқда, шу жумладан вояга етмаганларнинг ҳам тадбиркорлик фаолияти билан шуғулланиши уларнинг иш ҳақи ёки стипендиядан ташқари бошқа турли даромадлар олиш имконини кенгайтирмоқда. Ўн тўрт ёшдан ўн саккиз ёшгача бўлган вояга етмаганларнинг бошқа даромадлар жумласига унинг ҳаёда, мерос тарихида олган ёки унга текин берилган мол-мулкни ҳамда тадбиркорлик фаолияти натижасида орттирган мол-мулкни, шу

¹ Ўзбекистон Республикаси БМТнинг Бош Ассамблеяси томонидан 1989 йил 20 ноябрда қабул қилинган Бола ҳуқуқлари тўғрисидаги конвенцияни 1992 йил 9 декабрда ратификация қилган. Ўзбекистон Республикаси Олий Кенгашининг “Бола ҳуқуқлари тўғрисидаги Конвенцияга қўшилиш ҳақида”ги қарори // Ўзбекистон Республикаси Олий Кенгашининг Ахборотномаси, 1993 й., 1-сон, 41-модда

² Ўзбекистон Республикаси ва инсон ҳуқуқлари бўйича халқаро шартномалар. / Масъул муҳаррир – Саидов А.Х. Инсон ҳуқуқлари бўйича Ўзбекистон Республикаси Миллий маркази. Т.: “Адолат”. 2002. – Б. 129

жумладан пул маблағларини киритиш мумкин. Ҳозирги шароитда кўрсатилган мол-мулкнинг, шу жумладан вояга етмаганнинг тадбиркорлик фаолияти натижасида орттирган пул маблағларининг ҳажми сезиларли даражада катта бўлиши мумкин. Бундай даромадларнинг вояга етмаган томонидан бирон бир назоратсиз сарфланиши нафақат унга, балки оиланинг бошқа аъзоларига ҳам катта зарар етказиши мумкин. Одатда, вояга етмаган ўз иш ҳақи, стипендиясини ва интеллектуал фаолият натижасида олган даромадларини сарфлашга масъулият билан ёндашади. Чунки, мазкур даромадлар асосини унинг шахсий меҳнати ташкил этади. Аммо, у бошқа даромадларни, жумладан унинг номидаги акциялар дивидендлари, мерос, ҳада тарикасида ўзи меҳнат сарфламасдан олган даромадларни сарфлашда ҳамма вақт ҳам мавжуд шарт-шароитга соғлом фикрдан келиб чиқиб, тўғри баҳо беравермайди.

Баён этилганлардан келиб чиқиб, биз Фуқаролик кодекси **27-моддаси 2-қисми 1-бандидан** “бошқа даромадларини” деган жумлани чиқариб ташлаш лозим деб ҳисоблаймиз.

Ўн тўрт ёшдан ўн саккиз ёшгача бўлган вояга етмаганлар фан, адабиёт ёки санъат асарининг, ихтиронинг ёхуд ўз интеллектуал фаолиятининг қонун билан қўриқланадиги бошқа натижаси муаллифи ҳуқуқини мустақил равишда амалга оширишга ҳақли. О.Оқюлов ёзганидек, “Интеллектуал фаолият натижалари муаллифи шахсий ҳуқуқлар билан бир қаторда, ушбу натижага нисбатан мулкий ҳуқуқларга ҳам эга. Мулкий ҳуқуқ мазмуни муаллифининг ушбу ўзи яратган интеллектуал фаолият натижасидан фойдаланиши, бошқаларга ҳақ эвазига фойдаланишга бериш ёки ҳақ эвазига фойдаланишга рухсат бериш ёхуд ҳақ эвазига бу натижага нисбатан ҳуқуқларни бошқаларга ўтказиш имкониятлари билан белгиланади”¹. Бундан шундай хулоса чиқадики, ўн тўрт ёшдан ошган вояга етмаган ҳам ўз интеллектуал фаолияти натижаларига эгаллик қилиш, ундан фойдаланиш ва уни тасарруф этиш ҳуқуқига эга.

Айрим муаллифлар муаллифлик ҳуқуқи билан боғлиқ шартномавий муносабатлар вояга етмаганлар томонидан мустақил амалга оширилиши мумкинлигини инкор этадилар. Жумладан, Г.Худойбердиева “...вояга етмаган шахс иштирок этган, яъни ҳаммуаллифликда асар яратган шахслар билан шартномавий муносабатда вояга етмаган шахснинг номида унинг ота-онаси ёки қонуний вакили ёхуд васийси (ҳомий) иштирок этади. Чунки, фуқаролик-ҳуқуқий муносабатларнинг иштирокчиси сифатида, фуқаролик қонунчилигига кўра шартнома тузиш ва имзолашда фуқаролик лаёқатига эга бўлган шахслар иштирок этиши белгилаб қўйилган. Ота-оналар ёки уларнинг ўрнини босувчи шахслар жамиятнинг тўла ҳуқуқли аъзоси бўлишида, жамиятнинг бошқа аъзолари манфаатларини ҳурмат қилган ҳолда, ўз ҳуқуқларини тушуниши ва улардан фойдаланишда унга кўмаклашиши даркор”² деб таъкидлайди. Кўрсатилган муаллиф ўз фикрини давом эттириб, “Вояга етмаган муаллифнинг мулкий ҳуқуқларини бошқа шахсга ўтказиш...муаллифлик шартномаси асосида амалга

оширилиши мумкин. Бундай шартнома, юқориди таъкидланганидек, вояга етмаган шахснинг қонуний вакили орқали имзоланади” деб ёзади³. Муаллиф Фуқаролик кодекси 27-моддаси 2-қисми 2-бандида кўрсатилган ҳолатлар умумий қоидадан истисно бўлиб, ўн тўрт ёшдан ўн саккиз ёшгача бўлган вояга етмаганларга интеллектуал фаолият натижасида олинган даромадларни мустақил тасарруф этиш, шу жумладан уларни тасарруф этиш борасида шартномавий муносабатларга киришиш ҳуқуқини беришини эътибордан четда қолдирган кўринади.

Мамлакатимизда амалга оширилаётган иқтисодий ислохотлар жараёнида тобора ривожланиб бораётган “бозор иқтисодиёти фуқаролик муомаласида ҳаракат қилувчи мол-мулк объектлари доирасини ниҳоятда кенгайтириб юборди. Кўчмас мулк, қимматбаҳо қоғозлар, ашёвий ҳуқуқлар, интеллектуал мулк объектлари шулар жумласидандир. Эндиликда интеллектуал мулк объектлари фуқаролик муомаласида турли кўринишларда мол-мулк ва товар сифатида намоён бўлмоқда”⁴.

Шу туфайли вояга етмаганларнинг интеллектуал мулк ҳуқуқини тасарруф этиш билан боғлиқ хатти-ҳаракатлари устидан ота-она томонидан назорат олиб борилиши зарурияти юзага келмоқда. Аммо, бу назорат вояга етмаганларнинг интеллектуал мулк ҳуқуқини амалга оширилиши бирон-бир тарзда чеклаш мақсадида эмас, балки интеллектуал фаолият натижасида олинган даромадлардан унинг мақсадли ва самарали фойдаланиши, мазкур даромадларни зарурати бўлмаган нарсаларга сарфлаб, исрофгарчиликка йўл қўйиб, охир оқибатда ўзини ҳам, оилани ҳам оғир иқтисодий аҳволга солиб қўйишининг олдини олиш ниятида амалга оширилмоғи лозим.

Масаланинг яна бир томони борки, мамлакатимизда вояга етмаганларга ижод қилиш ва интеллектуал мулк яратиш ҳамда ўз меҳнатининг натижаси бўлган интеллектуал мулкка нисбатан муаллифлик ҳуқуқини амалга ошириш борасида яратилган шарт-шароит туфайли кейинги пайтларда вояга етмаганлар ўз интеллектуал фаолияти натижасида каттагина даромадга эга бўлмоқдалар. Чунки, Ўзбекистон Республикаси Президентининг 1999 йил 10 июндаги “Зулфия номидаги Давлат мукофотини таъсис этиш бўйича тақлифларни қўллаб-қувватлаш тўғрисида”ги Фармони⁵ билан “баркамол, оқила хотин-қизлар авлодини вояга етказиш, улар орасидаги иқтидорли ёшларнинг адабиёт, санъат, фан ва маданиятни ривожлантиришдаги ютуқлари, тенгдошларининг миллий истиқлол ғоялари ва маданий-маънавий қадриятларига эътиқодининг юксалиши йўлидаги ибратли фаолияти, кенг кўламли ислохотларни жадаллаштиришдаги фаол иштирокини рағбатлантириш мақсадида”⁶ Зулфия номидаги Давлат мукофоти таъсис этилди.

³ Худойбердиева Г. Вояга етмаганларнинг муаллифлик ҳуқуқи ва унинг ҳимоя қилиниши // Демократлаштириш ва инсон ҳуқуқлари. – 2010. – №3. – Б. 41

⁴ Оқюлов О. Интеллектуал Мулк ҳуқуқи: Умумий қоидалар ва алоҳида объектлар. – Т.: ТДЮИ, 2003. – Б. 138-139

⁵ Ўзбекистон Республикаси Президентининг “Зулфия номидаги Давлат мукофотини таъсис этиш бўйича тақлифларни қўллаб-қувватлаш тўғрисида”ги Фармони // Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Ахборотномаси, 1999 й., 6-сон, 151-модда.

⁶ Ўша ерда.

¹ Оқюлов О. Интеллектуал Мулк ҳуқуқи: Умумий қоидалар ва алоҳида объектлар. – Т.: ТДЮИ, 2003. – Б. 18-19

² Худойбердиева Г. Вояга етмаганларнинг муаллифлик ҳуқуқи ва унинг ҳимоя қилиниши // Демократлаштириш ва инсон ҳуқуқлари. – 2010. – №3. – Б. 41

Фармонда Зулфия номидаги Давлат мукофоти мактаб, лицей, коллеж ва олий ўқув юртлирида аъло хулқ, зукколиги, донолиги, ташаббускорлиги, ўқишдаги муваффақиятлари билан алоҳида истеъдодини намоён қилиб таълим олаётган, истиқлол ғояларини амалга ошириш йўлида астойдил меҳнат қилаётган иқтидорли қизларга адабиёт, маданият, санъат, фан, таълим соҳаларидаги алоҳида ютуқлари учун энг кам ойлик иш ҳақининг 50 баравари миқдорида берилиши белгилаб қўйилган¹.

Энг кам ойлик иш ҳақининг 50 баравари бугунги кунда 3 миллион 100 минг сўмдан ортиқ суммани ташкил этади. Бундан ташқари мазкур Давлат мукофоти соҳибалари ўз интеллектуал фаолияти маҳсули бўлмиш асарларни чоп этиш, намойиш қилиш ва бошқа тарзда фойдаланиш натижасида каттагина даромадга ҳам эга бўлишади. Фармоннинг 2-банди таҳлили ва Зулфия номидаги Давлат мукофотини бериш амалиёти шуни кўрсатадики, мазкур мукофот соҳибалари орасида мактаб, лицей ва коллеж ўқувчилари бўлган вояга етмаганлар анчагинани ташкил этади.

Бундан ташқари кейинги йилларда вояга етмаганлар мамлакатимизда компьютер дастурларини яратиш билан боғлиқ кўпгина танловларда иштирок этиб, ўзлари яратган компьютер дастурларини реализация қилиш натижасида каттагина даромадга эга бўлмоқдалар. Баён этилганлар юқоридаги фикримизнинг асосли эканлигига ишончни ортттиради. Бизнинг назаримизда Фуқаролик кодекси **27-моддаси 4-қисмидаги** “бошқа даромадларини” деган сўзлар “интеллектуал фаолият натижасида олган даромадларини” деган сўзлар билан алмаштирилиши биз кўтарган масалани ҳал қилиш имконини берган бўлар эди. Шу жойда шу нарсани кўрсатиб ўтиш керакки, Фуқаролик кодекси 27-моддаси 4-қисмидаги “бошқа даромадларини” деган сўзларни чиқариб ташлаш лозимлиги тўғрисидаги таклифимиз юқорида асосланган.

Биз томонимиздан иккинчи гуруҳга киритилган вояга етмаганларнинг мулкый ҳуқуқларини амалга ошириш тўғрисидаги фикримиз якунида шуни таъкидлаш керакки, Фуқаролик кодексининг 27-моддаси 2-қисмида, айниқса унинг 1 ва 2-бандларидаги нормалар ўн тўрт ёшдан ўн саккиз ёшгача бўлган вояга етмаганларнинг мулкый-ҳуқуқий муносабатларда тажриба ортириши, ҳаётга мослашишига хизмат қилувчи рағбатлантирувчи нормалардир. Фуқаролик кодексининг 27-моддаси 4-қисмидаги норма эса вояга етмаганнинг ўзига тегишли мулкни суистеъмолликларсиз мустақил тасарруф этишини ҳамда унинг тарбияси бузилишининг олдини олиш мақсадларига хизмат қилади.

Учинчи гуруҳга кирувчи вояга етмаганларнинг мулкый ҳуқуқлари иккинчи гуруҳдагиларнинг мулкый ҳуқуқларига нисбатан анча камроқ ҳажмдадир.

Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодекси вояга етмаганларнинг муомала лаёқати ҳажмини 1963 йилдаги Фуқаролик кодексига нисбатан сезиларли даражада кенгайтирди. Чунончи, 1963 йилдаги Кодексда 15 ёшга етмаган вояга етмаганлар номидан битимларни уларнинг ота-оналари, фарзандликка олувчилари ёки васийлари тузиши мумкинлигини, кўрсатилган вояга етмаганлар эса фақат тузилган пайтида бажариладиган майда маиший битимларни

мустақил равишда тузиши мумкин эканлигини назарда тутилган эди. Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексида эса вояга етмаганлар ўн беш ёшдан бошлаб эмас, балки ўн тўрт ёшдан бошлаб анча кенг муомала лаёқатига эга эканлиги назарда тутилиши билан бирга, ўн тўрт ёшга тўлмаган кичик ёшдаги болаларнинг мустақил амалга ошириши мумкин бўлган битимлар рўйхати ҳам кенгайтирилди. Фуқаролик кодексининг 29-моддаси 2-қисмига мувофиқ олти ёшдан ўн тўрт ёшгача бўлган кичик ёшдаги болалар қуйидагиларни мустақил равишда амалга оширишга ҳақлидирлар:

1) майда маиший битимлар;

2) текин манфаат кўришга қаратилган, нотариал тасдиқлашни ёки давлат рўйхатидан ўтказишни талаб қилмайдиган битимлар;

3) қонуний вакил ёки унинг розилиги билан учинчи шахс томонидан муайян мақсад ёки эркин тасарруф этиш учун берилган маблағларни тасарруф этиш борасидаги битимлар.

Олти ёшдан ўн тўрт ёшгача бўлган кичик ёшдагилар мустақил амалга ошириши мумкин бўлган майда маиший битимлар ҳақида олимлар томонидан турли фикрлар айтилган.

Ш.Юлдашева ва Н.Ашуровалар мазкур масалалар юзасидан мазмунан бир хил фикр билдирганлар. Чунончи, Ш.Юлдашева “майда маиший битимлар”га Олий суд Пленуми томонидан тушунтириш беришликни таклиф этиб, майда маиший битимлар суммаси битим тузилган кундаги Республикада ўрнатилган энг кам иш ҳақи доирасида бўлиши лозимлиги мақсадга мувофиқ бўлар эди² деб таъкидласа, Н.Ашурова эса “майда маиший битимларга қуйидагича илмий – доктринал тариф бериш мумкин:

“Кичик ёшдаги болалар мустақил туза оладиган майда маиший битим деганда, бола ёки унинг оила аъзоларининг одатдаги, ҳар кунги эҳтиёжини қондиришга қаратилган, қонун ҳужжатларида белгиланган энг кам ойлик иш ҳақи миқдоридаги баҳодан ортиқ бўлмаган, тузилиши билан ижро этиладиган битим тушунилади”³ деб ёзади.

Ҳ.Р.Раҳмонқуловнинг фикрича, ЎзР ФК майда битимнинг суммасини аниқлаштирамайди, шу сабабдан битимни майда маиший тоифага тааллуқли эканлигини аниқлашда эҳтиёж даражасини, вояга етмаганнинг ёшига нисбатини ҳамда битим миқдорини ҳисобга олиш зарур. Бундан ташқари, эҳтимол, вояга етмаганнинг оиласидаги турмуш даражасини ҳам эътиборга олиш керакдир, чунки майда маиший битимлар суммаси тобора ортиб бормоқда⁴.

Биз Ҳ.Р.Раҳмонқуловнинг фикрини қувватлаган ҳолда, майда маиший битимлар суммасини қонунда белгилаб қўйиш зарурати мавжуд эмас деб ҳисоблаймиз. Айниқса, ҳозирги жадал иқтисодий ривожланиш ва оилаларнинг фаровонлиги тобора ошиб бориши ҳамда ашёрларнинг қадри ва баҳоси тез ўзгариб бораётган шароитида майда маиший битимларнинг аниқ суммасини белгилаб қўйиш имкони

² Юлдашева Ш. Фуқаролик ва оила ҳуқуқида васийлик ва ҳомийликнинг моҳияти ва уни амалга ошириш шартлари. Дисс. ю.ф.н. – Тошкент, 2005. – Б. 124

³ Ашурова Н.А. Вояга етмаганларнинг фуқаролик-ҳуқуқий мақоми. – Т.: ТДҲОИ, 2011. – Б.101

⁴ Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексига шарҳ. 1-жилд (биринчи қисм). Муаллифлар жамоаси. Адлия вазирлиги. –Т.: “Vektor-Press”, 2010. –Б.77

¹Ўша ерда.

йўқ. Майда маиший битимларнинг аниқ суммасини белгилаб қўйиш фойдадан кўра кўпроқ зарар келтиши эҳтимоли ҳам йўқ эмас. Чунончи, кўрсатилган битимларнинг аниқ суммасини белгилаб қўйиш кўп ўтмасдан эскириб қолиши ва қонун талабларини фуқаролар томонидан доимий равишда ноиложликдан бузишликка олиб келиши мумкин. Масаланинг яна бир жиҳати бор. Табиийки, ҳар бир оилада унинг моддий таъминланганлик даражасига қараб, боланинг моддий эҳтиёжлари турлича тушунилади. Болага суммаси нисбатан каттароқ бўлган майда маиший битимларни тузиш имкониятини бера оладиган оилаларни чегаралаб қўйиш ҳам мақсадга мувофиқ эмас. Майда маиший битимлар суммасини аниқлашда ота-оналарнинг маданияти, оилавий тарбия ва унинг мақсадлари ҳам алоҳида аҳамият касб этади. Шунинг учун ҳам, майда маиший битимларни аниқ бир сумма билан боғлаш хато бўлар эди ва амалиётда зарурат бўлганда майда маиший битимлар тушунчаси мезонини ҳар бир аниқ вазиятда аниқ ҳолатлардан келиб чиқиб белгиланиши тўғри бўлади.

Ш.Туляганова
Магистрант ТГЮИ

НАСЛЕДОВАНИЕ ПРАВ, СВЯЗАННЫХ С УЧАСТИЕМ В ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ТОВАРИЩЕСТВАХ И ОБЩЕСТВАХ

На протяжении длительной истории общественно-го развития круг объектов, способных находиться в собственности граждан и затем переходить по наследству, постоянно расширяется.

Как отмечает в этом вопросе Ю.К. Толстой: "Изменения круга объектов права собственности обусловливаются главным образом развитием производительных сил, иногда довольно бурным, как, например, это имело место в период промышленной революции или сейчас в эпоху НТР¹."

Правовой режим таких новых объектов включает в себя и нормы о наследовании. Зачастую специфика наследования нового объекта не позволяет распространить на него общий, действующий порядок. В таких случаях устанавливается особый правовой режим в рамках общих норм².

Курс на построение рыночных отношений возведенный в приоритет экономической политики независимого Узбекистана обусловил многообразие форм собственности и механизмов хозяйствования, тем самым предоставив возможность широкого участия граждан в различных предпринимательских структурах.

Одним из краеугольных принципов наследственного права является свобода завещательного распоряжения принадлежащим имуществом. Наследодатель вправе по своему усмотрению распорядиться любым принадлежащим ему на праве собственности имуществом или имущественными правами, в том числе связанными с предпринимательской деятельностью.

Столь масштабные экономические преобразования, либерализация экономики и формирование институтов свободного рынка, и связанная с этим политика отказа от практики законодательных запретов в отношении видов, объема и стоимости имущества, которое может принадлежать гражданам, привело к тому, что в составе такого имущества (а следовательно, и в составе наследственной массы) появились качественно новые имущественные права³.

Эти факторы и обуславливают необходимость поиска путей наиболее оптимального правового регулирования наследственных отношений, что в свою очередь предполагает детализацию механизмов перехода и распределения наследственного имущества.

На сегодняшний день приходится констатировать отсутствие адекватного правового регулирования складывающихся в этой сфере отношений, что требует от законодателя, равно как и от научных кругов устранения существующих недостатков и создания отлаженной системы правового обеспечения.

Вполне очевидно, что при этом участие лица в той

¹ Толстой Ю.К. К учению о праве собственности // Правоведение. – 1992. – №1. – С.15.

² Арчинова В.И. Законодательство, регулирующее наследственные отношения // Бюллетень Владикавказского института управления. – 2004. – С. 76.

³ Посаженников С. Бизнес в наследство // Время МБ. – 2005. – № 3 (17). – С.23.

или иной предпринимательской структуре опосредуется комплексом определенных имущественных прав, которые корреспондируются с правами иных участников. В этой связи, смерть участника коммерческой организации не должна повлечь негативные последствия для деятельности того или иного юридического лица¹.

Как известно, корпоративные права – это совокупность имущественных и неимущественных прав лица, участвующего в уставном фонде (капитале) юридического лица, включающих правомочия на участие в управлении, получение определенной доли прибыли (дивидендов) и активов в случае ликвидации этого юридического лица².

Надо заметить, что в действующем законодательстве существует достаточно противоречий и пробелов в регулировании как самих корпоративных отношений, так и перехода корпоративных прав от одного лица к другому в порядке наследования.

Зачастую возникает такая ситуация, при которой законные наследники умершего учредителя, участника или акционера с одной стороны и оставшиеся учредители с другой пытаются решить проблему контроля за деятельностью компании³.

Законные наследники стремятся получить контроль над деятельностью юридического лица после смерти его учредителя или крупного акционера до получения свидетельства о праве на наследство и удержание его после получения указанного свидетельства.

Остальные учредители, участники, акционеры, используя имеющуюся возможность, пытаются проводить общие собрания, осуществить смену руководства, и в конечном итоге получить полный контроль над деятельностью компании⁴.

Таким образом, имеет место конфликт интересов. Несмотря на то, что расхождение интересов акционеров является вполне естественным явлением развитых корпоративных отношений, отсутствие правового поля в этом вопросе может привести к весьма негативным последствиям, в силу чего существует необходимость совершенствования как наследственного, так корпоративного законодательства и самое главное – обеспечение их корреляции.

В аспекте рассматриваемых отношений, надо отметить, что проблемы наследования бизнеса могут быть обусловлены непрозрачностью бизнеса и отсутствием четкой структуры активов⁵. Учитывая то, что структура собственности может быть построена с использованием оффшорных компаний иностранных юрисдикций, номинальных директоров, перекрестного владения акциями, зачастую представляет особую сложность определение реального собственника бизнеса, а соответственно и законных наследников⁶. В результате наследники неспособны разобраться в реальной структуре и объеме бизнеса, а следовательно, не могут правильно определить состав наследст-

венного имущества

Учитывая явную недостаточность правового регулирования данных отношений действующим законодательством Республики Узбекистан, и его фрагментарный характер отметим, что имеющиеся нормы, определяющие порядок наследования и сложившаяся система все же позволяют в определенной степени решать возникающие проблемы исходя из общих положений наследственного права.

Полагаем, что в этих условиях вопросы поиска оптимального правового регулирования отношений по переходу прав на участие в хозяйственных товариществах и обществах в порядке наследственного правопреемства приобретают особую актуальность.

Надо отметить, что эта проблема имеет долгую историю. Так, Г.Ф. Шершеневич писал: "В законодательстве имеются особые правила на случай открытия наследства после лиц, производивших торговлю. Правила отличаются большой спутанностью. Основная задача их – предупредить остановку хода торговых предприятий вследствие смерти предпринимателя (интерес публичный), а вместе с тем оградить интересы кредиторов и наследников от утраты и расхищения имущества, оставшегося без хозяина"⁷.

Что касается современной ситуации, следует указать, что само по себе право членства в любой организации, если иное не установлено в законе, договоре или уставе, не входит в состав наследственной массы. Однако исходя из отечественной судебной практики доля наследодателя (паевые взносы) в состав наследства входят⁸.

В одних случаях наследники могут выступать в полном объеме правопреемниками наследодателя в соответствующем обществе и товариществе. В других товариществах и обществах прием наследников зависит, во-первых, от условий, предусмотренных в законе и учредительных документах, и, во-вторых, от органов управления, к ведению которых относится прием членов (участников) данного юридического лица.

Корпоративные права как таковые относятся к коммерческой собственности. Но следует заметить, что, в состав наследства не входят права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в числе которых и право участия в обществах и право членства в объединениях граждан, если иное не установлено законом или их учредительными документами⁹. Иными словами, участие в обществе по общему правилу не наследуется, но может входить в состав наследства, если об этом прямо указано в законе либо учредительных документах.

В этой связи мы можем наблюдать некоторый элемент договорных отношений в определении наследования доли в уставном фонде хозяйственных обществ и товариществ, поскольку его члены могут определить порядок определения правовой судьбы доли умершего участника. По сути дела, хотя такой порядок в целом не исключает рассматриваемый одну из составляющих наследственной массы, однако значительно ее трансформирует.

¹ Кросби А. Наследование бизнеса. Кто продолжит ваше дело. – СПб.: Питер, 2004. – С.11.

² Голодницкий Э. Как получить компанию в наследство // Юридическая практика. – 2005. – №19(385). – С.19.

³ Макаренко А. Как наследовать корпоративные права // Юридическая практика. – 2006. – №9(427). – С.31.

⁴ Тулякова А. Наследники в пеленках // Бизнес-журнал – 2006. – №4.

⁵ <http://offline.business-magazine.ru/2006/89/257420/>

⁶ Рыбаков С.А. Проблема наследования бизнеса // Компания. – 2005. – №1. – С.21.

⁷ Наследование бизнеса. – 2004. <http://www.profil.orc.ru/>

⁷ Шершеневич Г.Ф. Торговое право. Том I. Изд.четвертое. – СПб, по изданию 1908г. – С.93.

⁸ Постановление Пленума Верховного суда Республики Узбекистан "О некоторых вопросах применения законодательства о праве наследования" от 22.12.2000г.

⁹ Андреев А. Наследование бизнеса – деловой вопрос // Тор-Manager. – 2003. – №10 (31). – С.9.

Весьма интересна в этом вопросе позиция М.С. Амирова, который выдвигает тезис о том, что "наследственное правопреемство, регулирующее наследственное правопреемство в отношении долей в капитале общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, требует изменений в правовом регулировании, посредством установления в отношении наследования прав на долю в капитале этих обществ правового режима, аналогичного наследованию прав, представляемых акцией"¹.

При этом в обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью аналогично акционерному обществу приобретение данного статуса в порядке наследственного правопреемства не должно зависеть от воли других участников общества.

Позволим себе не согласиться с данной позицией, в силу того, что правовая природа имущественных отношений в обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью в акционерных обществах существенно различается, а соответственно распространение на них идентичного правового режима было бы не вполне оправданным.

Отметим и то, что отношения в обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью основываются преимущественно на личном участии, в то время как основной характеристикой акционерных отношений является отделение управления от владения – основной составляющей природы корпоративных отношений.

Нельзя не согласиться с позицией автора о необходимости совершенствования законодательства в этой сфере, однако представляется, что этот процесс должен осуществляться в рамках отдельных направлений с учетом всей специфики складывающихся отношений.

Таким образом, имеет место дифференцированный режим для наследников в различных видах юридических лиц в зависимости от тех или иных обстоятельств².

Правила перехода доли (вклада) к наследникам участника коммерческой организации корреспондируют другим положениям налогового законодательства, а также нормативным актам, регулирующим правовое положение отдельных видов юридических лиц³.

Исследуем особенности наследования исходя из особенностей организационно правовых форм коммерческих юридических лиц в Республике Узбекистан.

Частное предприятие. В ч.3 ст.12 Закона Республики Узбекистан "О частном предприятии"⁴ указывается, что если при формировании уставного фонда частного предприятия собственник передает предприятию имущество, являющее общей (долевой или совместной) собственностью членов его семьи требуется получение нотариально заверенного согласия всех собственников этого имущества.

Соответственно встает вопрос сохранения частного предприятия в случае смерти его владельца⁵. Все

наследники могут претендовать на статус владельца частного предприятия. Так, в ст. 1153 ГК Республики Узбекистан предусмотрено преимущественное право отдельных наследников на имущество, входящее в наследство, однако в состав наследственной массы предприятие не входит. В ст. 1152 ГК Республики Узбекистан закреплено, что если иное не установлено соглашением всех принявших наследство, предприятие, входящее в состав наследства, разделу в натуре не подлежит и поступает в общую долевую собственность наследников в соответствии с причитающимися им долями.

Несколько иной позиции в этом вопросе придерживается В. Марченко который в частности отмечает, "что если наследников несколько, им необходимо будет менять форму юридического лица либо производить отчуждение имущества одному собственнику"⁶.

Хозяйственные товарищества. Исходя из содержания ч.4 ст.25 Закона Республики Узбекистан "О хозяйственных товариществах"⁷ в случае смерти участника товарищества его наследник может вступить в товарищество лишь с согласия других участников.

Расчеты с наследником, не вступившим в товарищество, производятся в соответствии с ч.1, 2, 3 ст.25 Закона, т.е. наследнику выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле наследодателя в уставном фонде товарищества, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению между наследником и участниками выплата стоимости части имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре. Стоимость определяется по балансу, составляемому на момент смерти наследодателя.

Наследник, получивший причитающееся ему имущество, но не вступивший в товарищество несет ответственность по обязательствам товарищества в соответствии с ч.4 ст.21. Наследник отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента смерти наследодателя, наравне с оставшимися участниками в течении двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором наследодатель выбыл из товарищества в связи со смертью.

Следует учитывать, что полными товарищами

СНГ. В частности, в соответствии с Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 09.06.1996г. №6347/97 Государственная налоговая инспекция Октябрьского района г. Екатеринбурга обратилась в Арбитражный суд Свердловской области с иском к частному предприятию "Эркас" о его ликвидации в соответствии со ст. 61 ГК РФ за осуществление деятельности с неоднократными и грубыми нарушениями налогового законодательства. Решением суда от 02.10.1996г. в иске отказано по мотиву отсутствия оснований для ликвидации юридического лица. Постановлением апелляционной инстанции от 25.11.1996г. решение оставлено без изменения. Федеральный арбитражный суд Уральского округа Постановлением от 04.02.1997 оставил решение и постановление без изменения. Президиум ВАС РФ удовлетворил протест заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ, указав, в частности, что частное предприятие "Эркас" не может продолжать свою деятельность, поскольку единственный учредитель предприятия скончался, а наследники не вступили в права наследования. См.: Дякин Д., Рыбаков С. Проблемы наследования бизнеса в России. – 2004. <http://www.legas.ru/>

⁶ . Марченко В. Как стать собственником частного предприятия? // Юридическая практика. – 2001. – № 2. (160) – С.21. 7 От 06.12.2001г. №308-II.

¹ Амиров М. С. Особенности наследования отдельных видов имущества и имущественных прав. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2002. – С.14.

² Телюкина М.В. Наследственное право. – М.: Дело, 2002. – С.187.

³ Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского Кодекса РФ / Под ред. А.М. Эрделевского. – М.: Библиотечка РГ, 2001. – С.9.

⁴ От 11.12. 2003г. №558-II.

⁵ В этой ситуации весьма интересна судебная практика стран

полных товариществ и полными товарищами в командитном товариществе могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Соответственно, наследниками в данной ситуации не могут стать юридические лица, хотя и указанные в завещании, но имеющие организационно-правовую форму некоммерческой организации.

Далее, важно отметить, что в Законе Республики Узбекистан "О хозяйственных товариществах" не предусмотрены нормы, регулирующие порядок наследования вкладов командитного участника в случае его смерти. Однако, в ч.7 ст.28 Закона установлено, что к командитному товариществу применяются правила Закона о полном товариществе, если иное не предусмотрено правилами Закона о командитных товариществах.

Необходимо также обратить внимание на то, что в фирменном наименовании товарищества должно содержаться указание на имена (всех или нескольких) полных товарищей (ч.3 ст.8, п.5. ст.28 Закона). Поэтому, при наследовании в случае необходимости может потребоваться и изменение наименования товарищества.

Акционерные общества. В случае смерти участника акционерного общества наследование имущественных прав, связанных с обществом, происходит, как правило, на общих основаниях.

Так, в случае смерти участника акционерного общества акции наследуются в общем порядке, при этом ни закон, ни устав не устанавливают каких-либо ограничений¹. Иными словами наследники, к которым перешли акции общества, автоматически становятся акционерами.

Необходимо помнить, что акция является ценной бумагой, предоставляющей ее владельцу определенные права в отношении акционерного общества². Наследник, получивший акцию в порядке правопреемства, становится не только собственником данной ценной бумаги, но и приобретает особый статус, который предполагает возникновение у него определенных прав в отношении этого общества.

Приобретение такого статуса в порядке наследственного преемства абсолютно не зависит от воли иных акционеров общества. Однако, исходя из опыта зарубежной практики, следует учитывать, что законом или уставом общества могут быть установлены ограничения числа, суммарной стоимости акций или максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру³. Соответственно, если эти лимиты после перехода части акций по наследству превышаются, то применяются нормы, регламентирующие порядок установления акционерного контроля.

¹ Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. – М.: Статут, 2001. – С. 96.

² См. подробнее: Бутиков И.Л. Рынок ценных бумаг. – Т.: Консультинформ, 2001; Карагулов Ф.С. Ценные бумаги и деньги в системе объектов гражданских прав. – Алматы, 1998; Назаров Ю. Правовые аспекты обращения ценных бумаг в гражданском обороте. – Т.: Хозяйство и право, 2005; [Ожолов О. Законодательство о ценных бумагах Узбекистана и Германии. Бестелесное имущество, истоки, эволюция и правовой режим. – Т.: Фан, 1996](#); Тешаев Ш.Ж. Формирование рынка ценных бумаг в Республике Узбекистан: Дисс. ...канд. экон. наук. – Т.: Банковско-финансовая Академия РУз, 1997.

³ К примеру, ст. 7 Закона Российской Федерации "Об акционерных обществах".

И напротив, если происходит наследование акций несколькими лицами, то акции могут быть распределены между наследниками по их согласию или в соответствии с законодательством. Исходя из опыта зарубежных стран, здесь может быть применен институт дробных акций, которые дают акционеру – их владельцу права, предоставляемые акцией соответствующей категории, в объеме, соответствующем части целой акции⁴.

Таким образом, наследник, который унаследовал акции в акционерном обществе, не только приобретает право на акции, но и становится его акционером со всеми вытекающими из этого правовыми последствиями. В тоже время, наследник, если и унаследовал акции, не может заменить наследодателя в наблюдательном совете или исполнительном органе общества в порядке правопреемства.

Общество с ограниченной и дополнительной ответственностью. Ч.12 ст.20 Закона Республики Узбекистан "Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью"⁵ предусматривает, что доли в уставном капитале, уставном фонде общества переходят к наследникам физических лиц, являющихся участниками общества. Уставом общества может быть предусмотрено, что переход и распределение доли наследником допускается только с согласия остальных участников общества⁶.

До принятия наследником умершего участника общества наследства обязанности последнего исполняются лицом, указанным в завещании, а при отсутствии такого управляющий назначается нотариусом.

В случае, если уставом общества предусмотрена необходимость получить согласие участников на переход доли к наследникам, такое согласие считается полученным, если с момента обращения к участникам в течение тридцати дней или иного, определенного уставом общества срока, получено письменное согласие всех участников или не получен письменный отказ ни от одного из участников.

При отказе участников общества в согласии на переход доли умершего участника, доля переходит к обществу. При этом общество обязано выплатить наследникам умершего участника действительную стоимость доли, определяемой на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предусматривающей соответствующую стоимость, либо с согласия наследников выдать им в натуре имущество такой же стоимости.

Стоимость доли соответствует части стоимости чистых активов общества, пропорциональной стоимости его доли⁷. Чистые активы – балансовая стоимость всех активов общества за последний отчетный период за вычетом его пассивов. Иначе говоря, компенсация в размере действительной стоимости доли наследника должна коррелировать с реальной рыночной стоимостью части бизнеса, приходящейся на его доли⁸.

⁴ К примеру, абз.2 ст.25 Закона Российской Федерации "Об акционерных обществах".

⁵ От 06.12. 2001г. №310-II.

⁶ Худолеев В.В. Изменения в составе учредителей хозяйственных обществ: правовые, учетные и налоговые аспекты // Консультант бухгалтера. – 2002. – №2. – С.31.

⁷ Молотников А.Е. Общество с ограниченной ответственностью: мифы и реальность // Директор Info. – 2004. – №1. <http://www.directorinfo.ru/>

⁸ Рыбаков С. Каким образом наследовать акции и доли в уставном капитале? – 2005.

Другим видом наследования, на особенностях которого следует остановиться особо, является наследование в дехканских и фермерских хозяйствах.

Так, ст. 19 Земельного кодекса Республики Узбекистан¹ закрепила право пожизненного наследуемого владения на земельные участки.

Развивая эту норму Закон Республики Узбекистан "О дехканском хозяйстве"² установил, что в случае смерти главы дехканского хозяйства право на пожизненное наследуемое владение приусадебным земельным участком переходит по наследству одному из членов хозяйства, желающему продолжить деятельность дехканского хозяйства по взаимной договоренности членов этого хозяйства (ч.6 ст. 9).

Хотя в ст. 18 указанного Закона и говорится о применении норм гражданского законодательства в вопросах наследования в дех

Рассматривая опыт стран СНГ, в частности Российской Федерации, отметим, что в отличие от отечественного кодифицированного регулирования данных отношений в Гражданском кодексе РФ предусмотрена ст. 1179 Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства, согласно которой после смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства наследование осуществляется на общих основаниях (ч.1).

Наряду с провозглашением общего принципа ГК РФ закрепляет и определенные особенности применительно к составу наследства в зависимости от ряда обстоятельств. Так, если наследник умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства сам членом этого хозяйства не является, он имеет право на получение компенсации, соразмерной наследуемой им доле в имуществе, находящемся в общей совместной собственности членов хозяйства (ч.2).

Особый порядок наследования корпоративных прав предусмотрен в Законе Украины "О фермерских хозяйствах"³. Как отмечает Э. Голодницкий его особенность – в формулировках, противоречащих доктрине Гражданского кодекса. Так, вместо наследования корпоративных прав ст. 23 Закона утверждает возможность наследования то ли самого фермерского хозяйства как юридического лица, то ли унаследования всего или части его целостного имущественного комплекса⁴.

Новым широко используемым в предпринимательской деятельности объектом прав стало предприятие как имущественный комплекс. В этой связи данные отношения стали предметом особого научного исследования стран ближнего зарубежья⁵.

Предприятие как самостоятельный объект наследования – одна из реалий современного экономического уклада, при котором граждане могут свободно

заниматься предпринимательской деятельностью, имея в собственности необходимые для ее осуществления имущественные комплексы⁶.

Согласно ст.85 ГК РУз "предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением, прекращением прав".

Однако в Узбекистане отношения по поводу наследования предприятия пока не получили должной правовой регламентации. В этом целесообразно обратиться к зарубежному опыту правового регулирования.

Так, в Российской Федерации законодательство исходит из той позиции, что в каждом конкретном случае по возможности необходимо сохранить действующее предприятие после смерти его собственника⁷.

Наличие в составе наследственного имущества предприятия влечет за собой применение особого порядка передачи данного имущества. Цель и суть этого порядка состоит в том, что предприятие должно быть сохранено как единый имущественный комплекс для осуществления предпринимательской деятельности, не подлежащий разделу между наследниками⁸.

Для этого закон устанавливает преимущественное право наследования индивидуальных предпринимателей или коммерческой организации, а равно того наследника, который на момент открытия наследства уже занимается предпринимательской деятельностью (ст. 1178 ГК РФ).

При отсутствии лиц, имеющих преимущественное право на предприятие оно становится общей долевой собственностью наследников. Однако это правило является диспозитивным и наследники могут решить этот вопрос по-другому⁹.

По мнению М.С. Амирова "установление специального субъекта наследования предприятия как имущественного комплекса является нарушением принципа равенства участников гражданского оборота, закрепленного гражданским законодательством"¹⁰.

По мнению автора, использование в правовом режиме наследственного правопреемства таких изъятий ограничительного характера может применяться только в исключительных случаях в отношении социально значимых объектов, используемых в гражданском обороте для удовлетворения необходимых жизненных потребностей наследников умершего наследодателя, таких, как жилые помещения.

Предприятие же как имущественный комплекс к числу таких объектов не относится и является источником извлечения прибыли в силу чего установленный правовой режим создает необоснованные преимущества одних наследников перед другими и нарушает принцип социальной справедливости¹¹.

В определенной степени следует согласиться с данной позицией. В тоже время нельзя не признать, что рациональное зерно в этой норме существует.

<http://www.annews.ru/modules.php?name=News&file=article&sid=24159>

¹ Утвержден Законом РУз от 30.04.1998г. №598-И. Введен в действие с 01.07.1998г. Постановлением Олий Мажлиса от 30.04.1998г. №599-И.

² От 30.04.1998г. №604-И.

³ От 19.06.2003г.

⁴ Голодницкий Э. Указ. соч. – С.23.

⁵ См. подробнее: Бегичев А.В. Наследование по закону предприятия как имущественного комплекса в Российской Федерации. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2001; Янушкевич Е.А. Наследование по завещанию предприятия как имущественного комплекса в Российской Федерации. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Ижевск, 2006.

⁶ Посаженников С. Указ. соч. – С.27.

⁷ Адьянова С. Наследование бизнеса // Недвижимость & Цены. – 2005. – № 50. – С.12.

⁸ Багичев А.В. Наследование предприятия. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – С.41.

⁹ Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского Кодекса РФ / Под ред. А.М. Эрделевского. – М.: Библиотечка РГ, 2001. – С.9.

¹⁰ Амиров М. С. Особенности наследования отдельных видов имущества и имущественных прав. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2002. – С.19.

¹¹ Там же. – С.20.

Представляется, что данный механизм необходимо усилить гарантиями защиты наследников, не обладающих преимущественным правом в отношении данного объекта наследственных прав.

Надо заметить, что нормы гражданского законодательства Российской Федерации о наследовании предприятия не устанавливают порядок действий на тот случай, когда среди граждан, призываемых к наследованию, предпринимателями являются одновременно несколько человек.

По мнению М.В. Телюкиной, в этой ситуации предприятие должно поступать в общую долевую собственность наследников-предпринимателей, если они сами не придут к соглашению о передаче предприятия одному из них¹.

Определенные сложности может вызвать и ситуация, при которой собственник предприятия укажет в завещании в качестве своего наследника лицо, не обладающее статусом индивидуального предпринимателя. Здесь, следует указать, что и этот порядок в законодательстве не урегулирован. Поэтому от такого наследника ко всему прочему может потребоваться получение лицензии на право заниматься тем видом деятельности, которое осуществляет наследуемое предприятие.

В целом же важно подчеркнуть, что специфика предприятия как наследственного имущества проявляется, в частности, в том, что оно представляет собой разновидность недвижимости (даже если не содержит в своем составе недвижимого имущества), и переход права собственности на него подлежит государственной регистрации².

Будучи собственниками, наследники могут подвергнуть предприятие и физическому разделу. При таком развитии событий предприятие как обособленный имущественный комплекс перестанет существовать³. Следует, однако, отметить, что такой поворот дела возможен лишь при наличии соглашения сторон. В отсутствие такого соглашения никто из сонаследников не может требовать раздела предприятия или выдела из него своей доли.

Таким образом, в отдельных случаях законом прямо указано на невозможность перехода определенного имущества в счет причитающейся наследственной доли к субъектам гражданского права в зависимости от того, занимают ли они коммерческой деятельностью или нет.

Представляется, что творческое применение позитивного зарубежного опыта в Узбекистане является вполне оправданным. В этой связи полагаем необходимым урегулировать данные отношения в отечественном кодифицированном гражданском законодательстве.

Обобщая вышеизложенное, можно сделать выводы, что в случае смерти участника хозяйственного общества и товарищества его наследники беспрепятственно получают вклады наследодателя. При этом, во многих случаях наследники становятся участниками (учредителями) хозяйственных обществ и товариществ только с согласия других участников (учредите-

лей).

В последнем случае особо стоит остановиться на правовом статусе иностранного инвестора как наследодателя.

Известно, что совместные предприятия с участием иностранных инвесторов могут функционировать в различных организационно-правовых формах, в том числе и в виде хозяйственных обществ и товариществ. Соответственно в случае смерти иностранного инвестора, его наследники могут не получить статус участника (учредителя) в зависимости от воли и согласия других участников (учредителей). Иными словами, есть вполне реальная вероятность, что участники (учредители) могут отказать в вступлении наследников в хозяйственное товарищество или общество.

Важно учитывать, что в таком случае экономика Узбекистана лишается притока иностранных инвестиций. Более того, тем самым нарушается принцип защиты права собственности иностранного инвестора и возможность ею свободно распоряжаться.

В этой связи полагаем, что необходимы четкие правовые основы такого порядка, который усилил бы эффективность юридических гарантий прав иностранных инвесторов и обеспечивал стабильность отношений собственности в республику, что, несомненно, в числе прочих мер обеспечит приток иностранных инвестиций в экономику страны.

Остановимся подробно и на том обстоятельстве, что унаследовать долю участия могут несколько наследников. В результате все они станут участниками юридического лица независимо от того, разделят они между собой названные доли, либо будут владеть ими как общим имуществом.

При этом необходимо учитывать то, что в определенных видах юридических лиц максимальное количество участников ограничено. Следовательно, принятие наследниками наследства может повлечь необходимость изменения организационно-правовой формы юридического лица, т.е. реорганизации в форме преобразования, что само по себе противоречит интересам других участников и юридического лица в целом.

Таким образом, изучив специфику наследования в различных коммерческих организациях, подытожим:

Наследники становятся участниками:

– акционерные общества, коммандитные товарищества – если их учредительные документы не устанавливают каких-либо ограничений для наследников;

– общества с ограниченной и дополнительной ответственностью – если их учредительные документы не предусматривают необходимости согласия иных участников на появление новых членов⁴.

Столь значительный спектр проблем правового характера на наш взгляд требует особого внимания законодателя. Полагаем, что наиболее приемлемым решением явилось бы консолидация и детализация в Гражданском кодексе Республики Узбекистан норм, касающихся наследования прав, связанных с участием в хозяйственных обществах и товариществах, производственных кооперативах и иных организационно-правовых формах коммерческих юридических лиц как это имеет место в кодифицированных актах целого ряда стран.

Так, в Части 3 Гражданского кодекса Российской

¹ Телюкина М.В. Наследственное право. – М.: Дело, 2002. – С.183.

² Актуальные проблемы наследования. – 2005. <http://www.delo-press.ru/>

³ Тулякова А. Наша доля вашего бизнеса // Бизнес-журнал. – 2006. – №4. – С.21.

⁴ Телюкина М.В. Наследственное право. – М.: Дело, 2002. – С.187.

Федерации¹ в рамках Раздел V "Наследственное право" выделена Глава 65 "Наследование отдельных видов имущества", где в числе прочего выделено: наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах (ст. 1176); наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе (ст.1177); Наследование предприятия (ст.1178); наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства (ст.1179).

В свою очередь в Гражданском кодексе Республики Беларусь² предусмотрена Глава 73 "Особенности наследования отдельных видов имущества", в которой в частности урегулированы следующие вопросы: наследование права на стоимость доли в хозяйственном товариществе и на стоимость пая в производственном кооперативе (ст.1087), наследование доли (пая) вкладчика в командитном товариществе, участника (акционера) хозяйственного общества и члена потребительского кооператива (ст.1088).

Анализ специфики правового регулирования наследования отдельных видов имущества и имущественных прав позволяет сделать вывод о наличии специального режима объектов наследственного правопреемства, что обусловлено изъятиями из общего режима и установлением особых правил наследования³.

Это позволяет сделать вывод о наличии в наследственном праве такой правовой категории, как специальный режим наследственного правопреемства, что с учетом значимости складывающихся отношений в этой области убедительно свидетельствует о необходимости их выделения в рамках специальных норм, основывающихся на общих положениях о наследовании.

В этой связи, предлагаем в Гражданском Кодексе Республики Узбекистан предусмотреть Главу "Особенности наследования отдельных видов имущества", в которой бы детально была отражена специфика наследования прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах.

Представляется, что подобные меры позволят обеспечить прозрачность процедуры наследования и создать наиболее эффективную систему гарантий защиты прав наследников. Учитывая относительно недолгую историю института частной собственности в независимом Узбекистане, подобные шаги будут способствовать укреплению принципов незыблемости права собственности и создадут предпосылки преемственности поколений в сфере осуществления предпринимательской деятельности в условиях рыночной экономики Узбекистана.

Х.Салихов
Магистрант ТГЮИ

ОСОБЕННОСТИ ВОЗДУШНОЙ ПЕРЕВОЗКИ ОПАСНЫХ ГРУЗОВ

В соответствии со статьей 107 ВК РУз, «Условия перевозки взрывчатых веществ, оружия, боеприпасов, отравляющих, легковоспламеняющихся, радиоактивных и других опасных веществ и предметов определяются специальными правилами в соответствии с законодательством».

Следует отметить, что к перевозке воздушным транспортом не допускаются: опасные, токсичные, горючие, ядовитые, взрывоопасные грузы; наркосодержащие лекарства и БАД; в) «груз-200»; цветы и растения; любое оружие, включая пневматическое и макеты; скоропортящиеся продукты, лекарства и вещества; грузы, требующие специального температурного режима; иные грузы, запрещенные к грузоперевозке воздушным транспортом, а также могущие принести вред при перевозке; грузы без упаковки и плохо упакованные; животные; химикаты, реактивы; хрупкие грузы; спиртосодержащие и иные горючие жидкости.

Как видно из этого перечня, характер указанных в нем грузов весьма и весьма различен.

Собственно говоря, их объединяет исключительно возможность, при определенных условиях причинить вред воздушному судну, а также пассажирам или грузам, перевозимым на его борту.

Следовательно, все эти грузы, включая цветы и растения, а также хрупкие грузы, способны вызвать реальную или потенциальную, (как, например, макеты огнестрельного оружия), угрозу безопасности авиационного полета. Единственный, хотя и весьма существенный недостаток приведенного перечня состоит в том, что из его пункта «а» должно быть исключено указание на опасные грузы, как на один из элементов перечня. Сам же он может быть назван перечнем опасных грузов, не допускаемых, либо допускаемых при условии соблюдения сторонами договора авиационной перевозки специальных требований законодательства, к перевозке на воздушных судах.

С учетом сказанного, мы можем предложить общее доктринальное определение опасных грузов – это «грузы, способные, при их перевозке, в случае несоблюдения специальных требований, предусмотренных для такой перевозки законодательством, вызвать угрозу военного, термального, химического, радиационного, биологического или иного характера, причинить вред целостности воздушного судна, жизни, здоровью или безопасности пассажиров, или сохранности иных грузов, перевозимых данным рейсом, либо спровоцировать, в той или иной степени, авиационное происшествие». Из этого общего определения мы намерены исходить в дальнейшем.

Мы также отмечали, что при обнаружении представителями перевозчика в багаже у пассажира или в составе груза, доставленного на борт грузоотправителем, соответствующих предметов, перевозчик обязан отказать в перевозке такого груза, даже при наличии багажной квитанции или грузовой накладной.

При всей справедливости этого замечания, нельзя не отметить, что иногда все же возникает необходимость в перевозке авиационным транспортом грузов, требующих особые условия перевозки согласно в ВК

¹ Принят Государственной Думой РФ 01. 11. 2001г. Одобрен Советом Федерации РФ 14.11.2001г.

² Вступил в силу с 01. 07.1999г.

³ Амиров М. С. Особенности наследования отдельных видов имущества и имущественных прав. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2002. – С.4.

РУз, а также авиационным правилам Республики Узбекистан «Правила перевозки опасных грузов воздушным транспортом» (АП РУз-198)¹

В данном документе указано, что перевозка специальных или опасных грузов, внесенных в соответствии с государственным законодательством Республики Узбекистан в перечни грузов, требующих получения специальных разрешений полномочных органов Республики Узбекистан на их ввоз или вывоз производится с учетом требований государственного законодательства Республики Узбекистан, а также с учетом правил, установленных для перевозки таких категорий грузов.

При выполнении международных авиaperезовок опасных грузов эксплуатантами Республики Узбекистан, должны выполняться требования соответствующих Правил, Конвенции, законодательство той страны на территории, с территории или через территорию которой осуществляются такие перевозки, а также международных договоров, к которым присоединилась Республика Узбекистан.

Технические устройства, изделия и предметы, содержащие в своей конструкции, системах или емкостях вещества, отнесенные, в установленном порядке к опасным грузам, должны перевозиться в соответствии с Постановлениями Кабинета Министров Республики Узбекистан «О государственном регулировании и контроле транзита особых грузов и воинских контингентов через территорию РУ» №62 от 21.02.2002г.² «О мерах по совершенствованию порядка ввоза, транспортировки, хранения и использования в Республике Узбекистан взрывчатых веществ и средств взрывания» №213 от 06.05.2004г.³ и настоящими Правилами.

В целях обеспечения авиационной безопасности, опасные грузы, перевозимые ВС, подвергаются обязательному предполетному досмотру в установленном законодательством порядке и с использованием процедур технических средств, обеспечивающих выполнение такого досмотра.

Следует отметить, что законодатель, в первую очередь, заботится об обеспечении безопасности полета, перевозка опасных грузов напрямую сопряжена с необходимостью соблюдения весьма жестких требований, предъявляемых к такой перевозке законодательством РУз, локальными нормами, а также международными договорами Республики Узбекистан.

Если в багаже у пассажира или в составе груза, доставленного на борт грузоотправителем, перед погрузкой такого багажа или груза на борт воздушного судна обнаруживается, скажем, оружие, то перевозчик имеет право отказать в его перевозке, на том основании, что опасный груз допускается к воздушной перевозке только с разрешения руководителей авиацион-

ных предприятий, а о предъявлении опасного груза к перевозке отправитель обязан подать заявление в аэропорте.

Пассажир, (или, соответственно, грузоотправитель), обязан, выполнять также все иные требования перевозчика, «относящиеся к соблюдению правил перевозки опасного груза, его упаковки, маркировки, документального оформления, а также обеспечения безопасности перевозки, предусмотренные специальными правилами перевозки опасного груза.

В обязанности грузоотправителя при перевозке опасных грузов входят следующие:

– Грузоотправитель отвечает за обеспечение соблюдения всех правил, применимых на ВС.

– Перед тем как, предложить какое либо грузовое место или внешнюю упаковку с опасными грузами к перевозке по воздуху, грузоотправителю необходимо убедиться в том, что:

а) изделия и вещества не запрещены к перевозке по воздуху;

б) грузы должным образом классифицированы, маркированы, снабжены знаками и оформлены в соответствии с требованиями настоящих Правил;

в) опасные грузы упакованы в соответствии со всеми применимыми на воздушном транспорте требованиями, в том числе требованиями к внутреннему упаковочному комплекту и ограничением максимального количества на грузовое место, к надлежащим типам упаковочных комплектов в соответствии с положениями инструкции по упаковыванию, к соответствующему порядку закрытия внутренних и внешних упаковочных комплектов, к совместимости, которые оговорены в особых требованиях по упаковыванию, содержащихся в конкретных инструкциях по упаковыванию, в отношении абсорбирующего материала указанными в инструкциях по упаковыванию и к перепаду давления;

г) документ перевозки опасных грузов оформлен надлежащим образом и подписана декларация;

д) внешняя упаковка используется для грузовых мест, снабженных знаком «Только на грузовом ВС», если только грузовые места сгруппированы таким образом, чтобы обеспечивалась удобство проверки и доступ к ним, а также если к грузовым местам с веществами класса 3, группа упаковывания III, которые не характеризуются дополнительной опасностью, токсическими и инфекционными веществами, радиоактивными материалами и прочими опасными грузами класса 9 не требуется обеспечивать доступ.

е) внешняя упаковка не содержит грузовых мест опасных грузов, которые требуют отдельного размещения;

ж) надлежащие отгрузочные наименования, номера по списку ООН, «ограниченное количество», знаки опасности и специальные инструкции по обработке, нанесенные на внутренних грузовых местах, хорошо видны на наружной стороне внешней упаковки;

з) маркировка на внешней упаковке представляет собой указание на то, что содержащиеся в ней грузовые места соответствуют предписанным требованиям настоящих Правил;

и) опасные грузы не включены в какое-либо грузовое средство пакетирования за исключением радиоактивных материалов;

к) перед тем как грузовое место или внешняя упаковка используются повторно, удалены или полностью

¹ Авиационные правила Республики Узбекистан «Правила перевозки опасных грузов воздушным транспортом» (АП РУз-198) // Приказ начальника Госавианадзора Республики Узбекистан от 24.08.2007. №131.

² Постановлениями Кабинета Министров Республики Узбекистан «О государственном регулировании и контроле транзита особых грузов и воинских контингентов через территорию РУ» №62 от 21.02.2002г. // Собрание законодательства Республики Узбекистан. –Т., 2002 г., –№3-4. –Ст.34.

³ «О мерах по совершенствованию порядка ввоза, транспортировки, хранения и использования в Республике Узбекистан взрывчатых веществ и средств взрывания» №213 от 06.05.2004г. // Собрание законодательства Республики Узбекистан. –Т., 2004 г., –№19. –Ст.219.

стерты все ненужные знаки маркировки опасных грузов;

л) каждое грузовое место, находящееся во внешней упаковке надлежащим образом упаковано, маркировано, снабжена знаками опасности и не имеет каких-либо признаков нарушения целостности своей упаковки и должным образом подготовлена в соответствии с требованиями настоящих Правил.

– В отношении радиоактивного материала особого вида, радиоактивного материала с низкой способностью к рассеянию, упаковки, содержащих 0,1кг или более гектофторида в уране, всех упаковок, содержащих делящийся материал, упаковки типа В(U), В(M) и С, специальных условий перевозок уполномоченными компетентными органами Республики Узбекистан выдаются сертификаты.

– Грузоотправитель должен располагать копией каждого применимого сертификата и располагать копией инструкции в отношении надлежащего закрытия упаковки и других мероприятий по подготовке к перевозке.

– Грузоотправитель, предлагающий опасные грузы к перевозке по воздуху, составляет, подписывает и передает эксплуатанту или перевозчику документ (декларация) перевозки опасных грузов, который содержит полную информацию об отправляемом опасном грузе.

– Декларация должна содержать информацию о том, что представленные им опасные грузы в полной мере и точно определены согласно их надлежащим отгрузочным наименованиям и что они классифицированы, упакованы, маркированы, снабжены знаками опасности и находятся в должном состоянии для воздушной перевозки.

– Грузоотправитель должен гарантировать принятие всех адекватных мер для обеспечения совместности используемых упаковочных комплектов с опасными грузами, подлежащими перевозке.

В обязанности эксплуатанта и перевозчика входят прием опасных грузов к перевозке которые заключаются в следующем:

– Опасные грузы принимаются к перевозке на ВС от организаций и граждан - отправителей и в их адреса. Прием к перевозке опасных грузов осуществляется перевозчиком или его уполномоченным агентом.

– К перевозке принимаются опасные грузы, указанные в Перечне, при условии, что эти грузы, их упаковка и маркировка, а также перевозочные документы соответствуют требованиям, изложенным в настоящих Правилах.

– К воздушной перевозке допускаются опасные грузы, масса (нетто) которых на одну упаковку не превышает массы, указанной в Перечне.

– Перевозка опасных грузов, не допущенных к совместной перевозке на одном ВС, категорически запрещается.

– Перевозка опасных грузов должна выполняться по маршруту, обеспечивающему доставку в кратчайшие сроки.

– В зависимости от вида опасности, упаковки и массы грузоотправитель обязан представить к грузам материалы, имущество и приспособления, в том числе индивидуальные средства защиты, необходимые для обеспечения безопасной перевозки, погрузки, крепления и выгрузки груза, если они не входят в штатный комплект оборудования ВС и аэропорта отправления.

– В пунктах приемки грузов и продажи авиаперевозок перевозчик или его уполномоченный агент обеспечивает размещение на видном месте достаточного количества уведомлений с информацией о перевозке опасных грузов.

– Опасные грузы принимаются к перевозке на основании Декларации отправителя опасных грузов (далее – декларация) (Приложение №2 к настоящим Правилам).

– При предъявлении опасных грузов к перевозке, перевозчик или его уполномоченный агент, обязаны проверить правильность оформления декларации.

– Лицо, подписавшее декларацию, принимает на себя всю ответственность за подготовку груза.

– Декларация оформляется в двух экземплярах, один из которых вместе с грузом передается в пункт назначения, а второй остается в грузовой службе авиакомпании, пункте отправления.

– На каждую отправку опасных грузов или на отдельное место опасного груза грузоотправителем заполняется Инструкция грузоотправителя для оформления грузовой накладной в соответствии с приложением №3 к настоящим Правилам.

– На основании инструкции грузоотправителя персоналом перевозчика или его уполномоченного агента оформляется грузовая накладная в трех экземплярах, в соответствии с приложением № 4 к настоящим Правилам. Одним из требований является, обязательное указание основного грузополучателя или уполномоченных им доверенных лиц.

– При перевозке опасных грузов в соответствующих графах грузовой накладной делаются специальные пометки. При перевозке опасных грузов в освобожденных количествах в грузовой накладной делается специальная пометка «Опасные грузы в освобожденных количествах», а при перевозке радиоактивных материалов дополнительную пометку «Радиоактивный материал. Освобожденная упаковка». При перевозке опасных грузов в ограниченных количествах в грузовой накладной делается специальная пометка «Ограниченное количество».

– Один экземпляр оформленной грузовой накладной остается у перевозчика, оформивший накладную, второй экземпляр следует с грузом и выдается грузополучателю при получении груза и третий экземпляр выдается грузоотправителю. Соответствующие копии грузовой накладной служат для перевозки количества опасных грузов другими ВС, которых не возможно перевозить одним ВС.

– При оформлении перевозочной документации необходимо обратить внимание на достаточность сообщаемых грузоотправителем сведений об особых видах обработки и информации о действиях в случае аварийной обстановки в том числе о мерах предосторожности при погрузке и выгрузке, способах ликвидации россыпи и утечки содержимого из упаковки, рекомендуемых и запрещенных огнегасящих средств, индивидуальных средств защиты. А при перевозке радиоактивных материалов – о максимальных допустимых сроках, в течение, которого радиоактивные вещества должны быть доставлены в пункты назначения, исчисляя эти сроки от момента завоза груза в аэропорт отправления и до момента выдачи их грузополучателю.

– При предъявлении к перевозке опасного груза, перевозчик или его уполномоченный агент, принимает решение о приеме к перевозке и вносит соответст-

вующую запись на декларации, указывая время ввоза груза в аэропорт отправления.

– Персонал перевозчика или его уполномоченного агента обязан направить уведомление о решении на перевозку груза, до прибытия груза в аэропорт в установленный перевозчиком или его уполномоченным агентом срок, с учетом характеристики и свойствами опасного груза.

– При этом грузоотправителю сообщается о времени ввоза груза в аэропорт отправления и о месте стоянки его автотранспорта на период осмотра состояния упаковки груза, нанесения на него маркировки аэропорта отправления, оформления перевозочных документов и до момента выезда на стоянку для погрузки груза в ВС. В случае перевозки радиоактивных грузов и отсутствия в аэропорту складского помещения с условиями хранения радиоактивных материалов, грузоотправитель привозит радиоактивный груз в аэропорт к моменту загрузки ВС в срок, установленный перевозчиком или его уполномоченным агентом.

– Персонал перевозчика или его уполномоченного агента с целью предотвращения погрузки не декларированных опасных грузов на ВС в качестве смешанного груза при приеме грузов должен требовать от грузоотправителей подтверждение в отношении содержания любого грузового места.

Необходимость в присутствии на борту пассажирского или грузового ВС сопровождающих и их численность, определяется специальными инструкциями по перевозке специальных или некоторых опасных грузов, либо согласованным решением перевозчика или его уполномоченного агента.

– Лицо, сопровождающее опасный груз, должно иметь билет пассажира (при перевозке пассажирским ВС), соответственно оформленную доверенность, присутствовать при погрузке (выгрузке) груза на ВС и следить за целостностью и сохранностью груза. Перевозчик или его уполномоченный агент могут оказывать содействие сопровождающим опасный груз в прохождении таможенных и других формальностей.

– Сопровождающий следует вместе с грузом и располагается в пассажирском салоне ВС, а на грузовых ВС – в кабине борт оператора. Сопровождающий может занять место в ВС, только после того, как будет погружен и зашвартован груз.

В перевозках опасных грузов пассажирскими ВС установлены следующие дополнения:

Опасные грузы не должны перевозиться в салоне, занятом пассажирами или в кабине ВС; Пассажиры и члены экипажей не должны перевозить опасные грузы, особенно освобожденные упаковки с радиоактивным материалом, в качестве ручной клади, багажа и при себе. Устройства обеспечения безопасности (ящики, сумки и т.п.) содержащие опасные вещества, например литиевые батареи или пиротехнические вещества запрещены к перевозке; Опасные грузы могут перевозиться в грузовом отсеке основной палубы пассажирского ВС при условии, что отсек отвечает всем требованиям для грузового отсека ВС; Опасные грузы, снабженные знаком «Только на грузовом ВС», не должны перевозиться на пассажирских ВС; К перевозке на пассажирских ВС допускаются опасные грузы, разрешенные к перевозке на пассажирских ВС с максимальной массой (нетто) в одной упаковке, указанной в Перечне; При трансферной перевозке опасных грузов рейсовыми пассажирскими ВС, необходимо производить бронирование тоннажа по всему маршруту.

Запрещается отправка трансферных опасных грузов без получения подтверждения о бронировании по всему маршруту; Запрещается перевозить на пассажирских ВС в качестве груза любые устройства, содержащие химические вещества, при активизации которых в результате химической реакции выделяется кислород; Погрузка опасных грузов, разрешенных к перевозке на пассажирских ВС, производится до момента посадки пассажиров, и после погрузки других грузов и багажа пассажиров; По возможности упаковки с радиоактивными материалами, перевозимые в грузовых отсеках, расположенных под полом пассажирских ВС, следует размещать на полу грузового отсека; Упаковки типа и грузы исключительного использования не должны перевозиться на борту пассажирских ВС; Упаковка, внешняя упаковка или средства пакетирования, содержащие радиоактивные материалы, должны размещаться отдельно от людей. Минимальные безопасные расстояния подлежащие применению определяются в соответствии с приложением № 10 к настоящим Правилам. Эти расстояния измеряются от поверхности упаковок, внешних упаковок или средств пакетирования до ближайшей внутренней поверхности пассажирского салона или кабины экипажа, или до поверхности пола, независимо от длительности перевозки радиоактивного материала; Любая организация или предприятие, которые участвуют в перевозке пассажиров ВС, должны предоставлять пассажирам информацию о видах опасных грузов, запрещенные к перевозке на борту ВС. Такая информация должна, по меньшей мере, содержать предупреждение, располагаемые в тех местах, где осуществляется контакты с пассажирами.

При организации воздушной перевозки опасных грузов ответственность за нарушение договора перевозки возникает и определяется на общих основаниях в соответствии с условиями договора на перевозку опасных грузов, международными договорами и законодательством РУ.

Перевозка опасных грузов сопряжена также и с установлением дополнительных обязанностей для грузоотправителя и, соответственно, грузополучателя, Так, например, отправитель обязан предоставить перевозчику необходимые для безопасной перевозки опасного груза крепежные и пожарные средства, нейтрализующие материалы и т.п. Тара (упаковка) опасного груза должна соответствовать требованиям, установленным действующими стандартами и правилами перевозки опасного груза. Совместная упаковка в одну тару опасного груза с каким-либо грузом запрещается. Опасный груз должен быть надлежащим образом маркирован.

В грузовой накладной отправитель обязан указать категорию опасности груза, а также иные существенные для данного груза данные. При обнаружении несоответствия груза, фактически предъявленного к перевозке данным, указанным в грузовой накладной, в перевозке должно быть отказано.

При обнаружении неисправности груза во время перевозки, а также несоответствия тары или упаковки, перевозчик имеет право снять опасный груз с воздушного судна и для устранения неисправностей вызвать представителя отправителя или получателя, который обязан устранить неисправность своими средствами.

Груз, прибывший в аэропорт назначения, выдается получателю, которого отправитель обязан известить об отправке опасного груза из пункта отправле-

ния, а также о времени его прибытия в пункт назначения, немедленно после разгрузки воздушного судна, без заезда его в складские помещения и без взвешивания.

При повреждении упаковки груз выдается получателю также без взвешивания. Проверка массы груза в этом случае производится на складе получателя в присутствии представителя перевозчика. Представитель перевозчика должен сопровождать поврежденный груз до склада получателя, принять участие во взвешивании и подписать акт о состоянии упаковки и массе груза,

В случае невывоза груза в установленный срок руководитель авиационного предприятия обязан обратиться в местные органы власти за содействием в немедленном получении опасного груза получателем¹.

Эти требования носят общий характер, и, следовательно, могут быть конкретизированы в нормативных актах, определяющих порядок и условия перевозки отдельных категорий опасных грузов.

Как бы то ни было, из всего, что было сказано выше, можно сделать вывод о том, закрепленный действующим нормативно-правовыми актами Республики Узбекистан порядок воздушной перевозки опасных грузов вполне способен решить задачу обеспечения безопасности авиаперелетов. Его соблюдение, собственно говоря, как раз и служит тому, чтобы снизить, в максимально возможной степени, риск при их перевозке, а в идеале - сделать их опасными лишь потенциально, а не реально.

М.М.Хайитов
ТДЮИ Илмий тадқиқот маркази
кичик илмий ходими

ОТА-ОНАЛИК ҲУҚУҚИНИ АМАЛГА ОШИРИШ МЕЗОНЛАРИ ВА ОИЛАВИЙ ҲУҚУҚИЙ МАДАНИЯТ

Жамият тараққиётининг ҳар бир даврида ҳуқуқ нормаларига инсонлар томонидан онгли равишда риоя қилиниши, юксак ҳуқуқий маданиятни шакллантириш, ўз ҳуқуқларини амалга оширишда бошқа шахсларнинг ҳуқуқ ва манфаатларига зарар етказилишига йўл қўймаслик, ўзга шахсларнинг ҳуқуқ ва манфаатлари ҳурмат қилиниши ва қадрланишини таъминлаш каби масалалар долзарб муаммолардан бўлиб келган. Бугунги кунда ҳам мутахассислар, тадқиқотчилар атрофимизда содир этилаётган турли ҳуқуқбузарликларнинг сабаби сифатида айнан инсонлардаги ҳуқуқий билимларнинг етарли даражада эмаслиги, ҳуқуқий онг ва маданиятнинг паст савияда эканлигини эътироф этмоқдалар. Ҳуқуқий онг ва ҳуқуқий маданиятнинг юксак даражада бўлиши инсонларнинг ҳуқуқ нормаларига ихтиёрий ҳамда онгли равишда амал қилинишини таъминлар экан, демак бу икки тушунчанинг мазмун моҳияти ҳар бир шахснинг онгига болаликдан оила муҳитида сингдириб борилиши керак. Шу нуқтаи назардан оила қонунчилигида қайд этилган ота-оналик ҳуқуқларини амалга ошириш қонун-қоидаларининг ота-оналар томонидан рисоладагидек бажарилишини атрофимизда содир бўлаётган турли кўнгилсизликлар, ҳуқуқбузарликларнинг олдини олишдаги мустаҳкам восита сифатида баҳолашимиз мумкин. Президентимиз И.А.Каримов таъкидлаганларидек: “Биз ўз фарзандларимизнинг бахт-у саодатини, иқболи ва камолини кўришни истар эканмиз, нафақат оиладаги, балки маҳалла-қўйдаги одамларнинг хатти-ҳаракати ҳам боланинг шаклланиб келаётган соф қалби ва онгига қандай таъсир кўрсатиши ҳақида доимо ўйлашимиз, бу масалада зиммамизда қандай улкан масъулият борлигини унутмаслигимиз зарур. Оилавий тарбия масаласида хатога йўл қўймаслик учун аввало ҳар қайси хонадондаги маънавий иқлимни ўзаро ҳурмат, ахлоқ-одоб, инсоний муносабатлар асосига қуриш айна муддао бўлур эди”².

Ота-оналик ҳуқуқларини рисоладагидек амалга оширилишини таъминлаш қўйидаги асосларга кўра ҳам долзарб ҳисобланади, яъни:

биринчидан, боланинг руҳан ва жисмонан соғлом ўсиши ҳамда бахтиёр келажаги учун замин яратилади;

иккинчидан, болалар хулқ-атворида инсонийликнинг барча яхши фазилатлари шкллантирилади;

учинчидан, боланинг қаровсизлиги, назоратсизлигига чек қўйилиб атроф-муҳитдаги салбий таъсирлардан ҳимоя қилинади;

тўртинчидан, бола хулқида намоён бўлиши мумкин бўлган салбий хислатлар, жумладан ҳуқуқбузарликка мойиллик кабиларнинг олди олиниши ва бошқалар.

Ўзбекистон Республикаси Оила кодексига мувофиқ ота-оналик ҳуқуқларини амалга ошириш қўйидаги бир қатор қоидаларга асосланади:

¹ См.: Иванова О.Н., Симонов А.М. Комментарий к Воздушно-му Кодексу Российской Федерации. –М., Новая правовая культура, 2004. –С. 209–210.

² Каримов И.А. Юксак маънавият-енгилмас куч. Т.: “Маънавият”, 2008., Б-55.

- ота-оналик ҳуқуқи болалар манфаатларига зид тарзда амалга оширилиши мумкин эмаслиги;

- ота-оналик ҳуқуқини амалга оширишда ота-она болаларининг жисмоний ва руҳий соғлиғига, ахлоқий камолотига зарар етказишга ҳақли эмаслиги;

- болаларни тарбиялаш усуллари менсимаслик, шафқатсизлик, кўполликдан, инсоний қадр-қимматни камситувчи муомаладан, болаларни ҳақоратлаш ёки эксплуатация қилишдан холи бўлишлиги;

- болаларнинг таълим-тарбиясига тааллуқли барча масалалар болалар манфаатидан келиб чиққан ва уларнинг фикрини ҳисобга олган ҳолда ота-она томонидан ўзаро келишув асосида ҳал этилиши;

- болалар манфаатларини таъминлаш ота-она ғамхўрлигининг асосини ташкил қилишлиги;

- ота-она алоҳида яшаганда болаларнинг қаерда яшashi ота-онанинг келишувига биноан белгиланиши¹.

Ота-она ва бола ўртасидаги муносабатларда юқорида қайд этиб ўтилган қонун-қоидаларнинг ота-она томонидан ҳолис, мукамал, меҳр билан бажарилиши “оилавий-ҳуқуқий маданият”нинг асосини ташкил қилиши билан бирга боланинг бахтиёр келажагига ҳам замин яратди.

Ўзбекистон Республикаси оила қонунчилигида болаларни тарбиялаш усуллари менсимаслик, шафқатсизлик, кўполликдан, инсоний қадр-қимматни камситувчи муомаладан, болаларни ҳақоратлаш ёки эксплуатация қилишдан холи бўлишлиги белгиланган. Ота-оналик ҳуқуқидан маҳрум қилишга сабаб бўлувчи асослардан бири ҳам айнан ушбу қоидаларнинг ёки бошқача айтганда мезонларнинг бузилишига асосланади, яъни ота-она ўз ота-оналик ҳуқуқларини суиистеъмол қилса, болаларга нисбатан шафқатсиз муомалада бўлса, жумладан жисмоний куч ишлатса ёки руҳий таъсир кўрсатса, шунингдек болаларининг ҳаёти ёки соғлиғига қарши қасддан жиноят содир қилган бўлса, ота-оналик ҳуқуқидан маҳрум қилиниши мумкин. Ушбу нормаларни таҳлил қиладиган бўлсак, уларда ота-оналарнинг болалар билан муносабатда йўл қўйиши мумкин бўлмаган хатти-ҳаракатлари қонуний тартибга солиб қўйилган. Ота-оналарнинг тарбия усулларида қандай мезонларга ёки қоидаларга асосланишлари лозимлиги эса оила қонунчилигида қайд этилмаган. Фикримизча, қонунлар мукамал кўринишга эга бўлиши учун ҳар бир масаланинг қонуний тартиби ҳуқуқий нормаларда қайд этилиши керак. Жумладан, ота-оналик ҳуқуқларини амалга ошириш нормасида белгиланган ота-онанинг фарзанд билан муносабатларидаги “менсимаслик, шафқатсизлик, кўполликдан, инсоний қадр-қимматни камситувчи муомаладан, болаларни ҳақоратлаш ёки эксплуатация қилишдан холи бўлиш” мезонлари давомида, айнан ушбу муносабатларнинг ижобий кўринишлари ҳам белгиланиши зарур.

Мазкур масала хусусида тадқиқотчилардан А.Акмалов ҳамда И.Ўтановлар оилада қўлланиладиган тарбия усулларида ишонтириш, тушунтириш, насиҳат, ибрат-намуна, яхши фазилатларни рағбатлантириш, танбеҳ бериш, огоҳлантириш кабиларни таъкидлаган². Дарҳақиқат, айрим

мутахассислар таъкидлаганидек, баъзи ота-оналар болага нисбатан алоҳида муносабатда бўлиш, уларни ишонтира олиш йўлидан бормасдан, дўқ уриш, калтаклаш билан тарбияламоқчи бўладилар³. Айрим ота-оналар эса фарзандлари билан кам мулоқот қилиши, ўзларини “сирлироқ” тутишга уриниш орқали фарзандларига таъсир кўрсатмоқчи бўладилар, бу эса ўз навбатида, акс таъсир кўрсатиши, яъни бегоналашиш, узоқлашишга олиб келиши мумкин.

Ота-оналик ҳуқуқини амалга оширишнинг таъқиқланган мезонларидан инсоний қадр-қимматни камситувчи муомала ҳамда шафқатсизлик масалаларига алоҳида тўхталиб ўтиш лозим. Ота-оналар ва болаларнинг ўзаро муносабатлари муаммоларини ўрганиш учун махсус сўров варақасини ўсмирлар ўртасида тарқатиб ўрганилганда: “Сенга отанг ва онангнинг муносабатлари қандай? Уларнинг муносабатлари сенга ёқадими?” деган саволга ўсмирлар: “Ота-онамнинг муносабатлари жуда яхши”, “Менга отамнинг муомаласи ёқмайди, чунки у менга нисбатан ёмон муносабатда бўлади”, “Онамнинг муомаласи яхши”, “Отамнинг ишлари жуда кўплиги ва бизлар билан муомала қилишга вақтлари йўқлиги учун ойимларнинг муомаласи ёқди”, “Менга фақат бувимлар яхши муомалада бўладилар”, деб жавоб берганлар. “Ота-оналарнинг сенга қайси муомаласи ёқмайди?” деган савол бўйича кўпгина ўсмирлар ота-оналарнинг муомаласидан норозилиklarини билдиришиб, улар кўпинча сабабсиз сўқадилар ва уришадилар дейишган⁴. Ушбу ўринда доно халқимизнинг “Ураверсанг эт қотар, гапираверсанг бет қотар” мазмунидаги ҳикмати сўзини ёдга олишни жоиз деб ҳисоблаймиз. Ота-онанинг болага нисбатан муомаласи бола руҳиятини, характерини шаклланишида муҳим аҳамият касб этади. Боланинг энг ширин сўзлар эшитиши керак бўлган ота-онасидан хушмуомалалик, меҳр-мурувват кўрмаслиги боланинг дийдаси қотиши, шафқатсиз бўлиб бориши, оила муҳитидан узоқлашишга олиб келиши мумкин. Шунинг учун ҳам қонунда ота-она ва бола муносабатларида инсоний қадр-қимматни камситувчи муомала ҳамда шафқатсизлик қатъий таъқиқланган.

Юқоридагилардан келиб чиқиб, Ўзбекистон Республикаси Оила кодексининг 75-моддасининг 2-қисмига қуйидагича тўлдириш киритилишини лозим деб ҳисоблаймиз: “*Ота-оналик ҳуқуқларини амалга ошириш усуллари уларни ишонтириш, ўргатиш, хушмуомалалик, ҳурмат қилиш, тушунтириш, насиҳат бериш, ибрат-намуна бўлиш, рағбатлантириш, огоҳлантириш, ўзаро ҳамфикрлик мезонларига асосланиши керак*”.

Албатта, боланинг ўсиб-улғайгач жамиятда қандай ўринга эга бўлиши оила муҳитига, оилавий тарбия усулларида, ота-онанинг ўз ҳуқуқ ва мажбуриятларини қай даражада бажаришларига чамбарчас боғлиқ.

конференция материаллари. Т.: “Янги аср авлоди”, 2006. – Б-160.

³ Икромова М. Аёлларни зўравонликлардан муҳофаза қилиш ва ҳимоялаш юзасидан жиноят қонунчилигининг таҳлили. Аёл ҳуқуқи ва эркинликлари / Муаллифлар жамоаси: Г.Н.Тансиқбоева, М.Ю.Гасанов, А.М.Қодирова ва бошқ.; -Т.: “Адолат”, 2002, Б-144.

⁴ Акмалов А., Ўтанов И. Замонавий оилаларда болани шахс сифатида тарбиялаш муаммолари. Ижтимоий ва ҳуқуқий ҳимояга муҳтож болаларнинг ҳуқуқий ҳолати / илмий-амалий конференция материаллари. Т.: “Янги аср авлоди”, 2006. – Б-164.

¹ Ўзбекистон Республикасининг Оила кодекси. -Т.: “Адолат”, 2008. - 75-модда.

² Акмалов А., Ўтанов И. Замонавий оилаларда болани шахс сифатида тарбиялаш муаммолари. Ижтимоий ва ҳуқуқий ҳимояга муҳтож болаларнинг ҳуқуқий ҳолати / илмий-амалий

Шунинг учун ҳам мазкур масалага оид ҳуқуқий нормаларнинг бажарилишини таъминлаш долзарб масалалардан бири ҳисобланади. Ушбу масалада ижобий натижаларга эришишда аҳамиятга эга бўлган ҳар бир омилга чуқур эътибор билан қараш лозим. Жумладан, ота-оналар болалар тарбиясида меҳнатсеварлик, китобхонлик, ўзгаларни ҳурмат қилиш, ҳушмуомалалик каби фазилатларни болаликдан шакллантиришга алоҳида аҳамият беришлари керак. Оила кодексида ота-оналарнинг болаларга таълим-тарбия беришга мажбурликлари белгилаб қўйилган. Демак, ота-оналар таълим-тарбия орқали юқоридаги фазилатларни шакллантиришда қайд этиб ўтилган мезонларга амал қилишлари зарур.

Юқорида таъкидлаб ўтганимиз ота-она ҳамда бола муносабатларида таъқиқланган ҳамда тавсия қилинган тарбия усулларига риоя қилиш бир бутунликда оилавий ҳуқуқий маданиятни шакллантиришга хизмат қилади. Мазкур муҳим масалани ҳал қилишда фақат қонун-қоидаларни ишлаб чиқиш, уларга риоя қилинишини талаб қилиш, ҳуқуқий таъсир чораларини қўллаш каби усуллар билан ҳар доим ҳам ижобий натижаларга эришиш бўлмайди. Бизнингча, ота-она ва бола муносабатларида, ота-оналик ҳуқуқларини амалга оширишда давлат идоралари, масъул субъектлар ота-оналарга, болаларга илмий, амалий ёрдамлар кўрсатиб боришлари керак. Ушбу масала юзасидан қуйидаги айрим тавсияларни илгари сурмоқчимиз.

Биринчидан, ҳозирги замонавий жамиятда, ахборотларни етказиш, ўрганишда кенг имкониятлар мавжуд ва улар орасида радио-телевидениянинг ўрни беқиёс. Ривожланган хорижий мамлакатларда болалар учун нафақат кўрсатувлар тайёрланади, балки бутун бошли каналлар кун-у тун улар учун хизмат қилади. Уларда болаларнинг маънан, ақлан, жисмонан соғлом ўсишларига оид кўплаб кўрсатувлар намойиш қилинади. Фикримизча, телевидениянинг бундай имкониятларидан фойдаланиб оила, болалар учун махсус канал хизматини йўлга қўйиш мақсадга мувофиқ.

Иккинчидан, ота-оналик ҳуқуқларини амалга оширилишида ҳуқуқий тарбияга эътиборни кучайтириш керак. Унда юқорида қайд этиб ўтилган тарбия усулларидан фойдаланиб болалар онгида ёшлиқдан чуқур ва барқарор ҳуқуқий билимлар, эътиқодлар, кадриятлар, қонунга мос феъл-атвор, одатларни шакллантириб бориш лозим. Бунинг учун болаларга ўрганиш жуда қулай шаклда “болалар ҳуқуқий адабиёти” рукнини яратиш зарур. Адабиётшунослар Европа мамлакатларидаги нашриётларда “Ойижон, ўқиб беринг” туркумида кўплаб китоблар чиқарилишини таъкидлашадилар¹. Номидан кўриниб турибдики бу китоблар мактаб ёшигача бўлган болаларга аталган. Ота ёки онанинг китобни ўқиб бериши, расмлар мазмунини тушунтириши боланинг келажаги учун муҳим аҳамият касб этади.

Учинчидан, ота-она ва бола муносабатларининг оқилона нисбатини сақлаш, ота-оналик ҳуқуқларини амалга ошириш мезонларига риоя қилинишига эришиш масаласида оммавий ҳамкорликни, жумладан ҳуқуқшунослар, психологлар, педагоглар, адабиётшунослар, журналистлар, масъул идоралар ходимларининг ҳамкорлиги концепциясини ишлаб

чиқиш лозим. Ушбу соҳалар мутасаддиларининг илмий, ижодий ҳамкорликларини аниқ мақсадларга йўналтирилганлиги ҳамда аниқ статистик ва бошқа зарур маълумотларга асосланишини таъминлаш керак.

Тўртинчидан, ота-оналик ҳуқуқларини амалга оширишнинг қонунда белгиланган мезонлари бузилаётган оилаларни аниқлаш, бундай оилаларда қайд этиб ўтилган мезонларнинг бузилиши ёки бажарилмаслигининг сабабларини мунтазам ўрганиш, таҳлил қилиш орқали илмий-амалий таклиф ва тавсиялар ишлаб чиқиш лозим.

Бола тарбиясида ота-онанинг ўрни ва аҳамияти ўта муҳимлигидан келиб чиқиб қонунда боладан алоҳида яшаётган ота-онанинг ота-оналик ҳуқуқларини амалга ошириш тартиби ҳам белгиланган бўлиб, унга кўра боладан алоҳида яшаётган ота(она) бола билан кўришиш, унинг тарбиясида иштирок этиш ва таълим олиши масаласини ҳал этишда қатнашиш ҳуқуқига эга. Бола билан бирга яшаётган ота (она) боланинг она (ота)си билан кўришишига, агар бундай кўришиш боланинг жисмоний ва руҳий соғлиғига, ахлоқий камолотига зарар келтирмаса, қаршилиқ қилмаслиги керак.

Албатта, ота-она ва бола муносабатларининг тарихи инсонларнинг ер юзида пайдо бўлган даврдан буён давом этиб келаётганлиги ҳаммамизга маълум. Тарихий тараққиётнинг ҳар бир босқичида, ҳар бир жамиятда ушбу муносабатларга турлича ёндашувлар бўлган бўлсада, улар мазмун-моҳиятига кўра бир-бирига яқин бўлиб, айна вақтда жамиятдаги ижтимоий муносабатларнинг энг мусъулиятли ҳамда мураккаб қисми сифатида баҳоланган. Қадимги давр, ўрта асрларда, ундан кейинги даврларда ҳам оила, ота-она ва бола муносабатлари масаласи доимий диққат-эътибор марказида бўлиб келди. XX асрнинг биринчи чорагидан бошлаб бола ҳуқуқлари инсон ҳуқуқларининг таркибий қисми сифатида алоҳида ўрганила бошланди. Бугунги кунда бола ҳуқуқларига доир жаҳонда кўплаб халқаро ҳуқуқий ҳужжатлар амалда қўлланилмоқда. Ушбу фикрлар орқали таъкидламоқчимизки, бола ҳуқуқларига риоя қилиниши, уларнинг амалга оширилиши шу болаларни ўз қарамоғида сақлаётган ота-оналар, васийлар, ҳомийларга, ота-оналик ҳуқуқларига қай даражада риоя қилинишига бевосита боғлиқ.

Хулоса ўрнида таъкидламоқчимизки, оила қонунчилигига мувофиқ ота-оналик ҳуқуқини болаларининг ҳуқуқ ва манфаатларига зид тарзда амалга ошираётган ота-она қонунда белгиланган тартибда жавобгар бўлади. Галдаги асосий мақсадимиз оилаларимизда ота-оналар томонидан болаларига нисбатан ҳуқуқларини амалга оширишда юқорида таъкидлаб ўтганимиз таъқиқланган ҳамда тавсия қилинган мезонларга қатъий амал қилинишлигига эришиш бўлмоғи керак.

¹ Қаранг: Тоҳир Малик. Жиноятнинг узун йўли (Ким айбдор?). Рисола. Т.: “Истиқлол”, 2004. Б-43.

Ф.Акрамов
ТДЮИ магистранти

КЎЧМАС МУЛККА НИСБАТАН ЭГАЛИК ҚИЛИШ ҲУҚУҚИНИ ВУЖУДГА КЕЛТИРУВЧИ МУДДАТНИ Қўллашнинг коллизияси масалалари

Фуқаролик ҳуқуқий муносабатларда мулк ҳуқуқи ва бошқа ашёвий ҳуқуқлар институти марказий ўринлардан бирини эгаллайди. Ҳар бир мамлакатнинг иқтисодий асосини мулкчилик ташкил этар экан, мулк шаклларининг тенглиги ҳамда унинг қонун билан кафолатланганлиги тамойили қонун ҳужжатларида белгилаб қўйилади.

Турли ҳуқуқий тизимларга кирувчи дунё мамлакатларининг қонунчилиги нормалари ўртасида фарқлар мавжудлиги сабабли муайян турдаги муносабатлар турлича тартибга солиниши мумкин. Хусусан, чет эл элементи билан мураккаблашган муносабатлар, яъни чет эл фуқаролари ёки юридик шахслар иштирокида вужудга келган фуқаролик муносабатларини тартибга солишда қайси мамлакат қонунчилиги нормаларини қўллаш зарурияти туғилади. Бу ҳолатда мазкур муаммо фуқаролик муносабатлари вужудга келган мамлакатнинг коллизияси ҳуқуқий нормалари воситасида ҳал этилади. Жумладан, мулк ҳуқуқи ва бошқа ашёвий ҳуқуқлар билан боғлиқ муносабатларни тартибга солишда ҳар бир мамлакатнинг коллизияси ҳуқуқий нормалари мавжуд бўлиб, қўлланиладиган мамлакат ҳуқуқини танлаш мазкур муносабатларнинг ўзига хос хусусиятларини ҳисобга олган ҳолда амалга оширилади. Булар мол-мулкнинг кўчмас ёки кўчар ашёларга мансублиги, шунингдек мол-мулкнинг бошқача юридик баҳоланиши, ашёвий ҳуқуқларнинг вужудга келиши ва бекор бўлиши, ашёвий ҳуқуқларни ҳимоя қилишда намоён бўлади.

Бугунги кунда глобаллашув ва интеграция жараёнларининг ривожланиб бораётганлиги, давлатлараро чегараларнинг эркинлашуви мамлакатлар ўртасида миграция оқимининг кучайишига сабаб бўлмоқда. Айниқса, мамлакат иқтисодий ривожлантиришнинг муҳим дастаги ҳисобланган инвестициялар оқимининг кенгайиб бориши натижасида турли мамлакат ҳудудида хорижий инвесторларнинг ҳуқуқларини, хусусан мулк ҳуқуқларини ҳимоя қилишни тақозо этмоқда. Бунда хорижий мамлакатлар фуқаролари ёки юридик шахслари томонидан кўчмас мулкка эгалик қилиш ва унга нисбатан ҳуқуқларини ҳимоя қилиш билан боғлиқ масалалар муҳим аҳамиятга эга. Зеро, бу ҳолат бевосита кўчмас мулкнинг табиий хусусиятлари, яъни ер билан узвий боғлиқлиги, бир жойдан бошқа жойга кўчириб бўлмаслиги билан изоҳланади. Шу сабабли кўчмас мулк билан боғлиқ муносабатларни ҳуқуқий тартибга солиш тизимини такомиллаштириш долзарб масалалардан бири ҳисобланади.

Халқаро хусусий ҳуқуқда кўчмас мулкка нисбатан мулк ҳуқуқи ва бошқа ашёвий ҳуқуқларни тартибга солишнинг ўзига хос коллизияси ҳуқуқий нормалари белгиланган бўлиб, мулк ҳуқуқининг вужудга келиш ва бекор бўлиш асослари муҳим аҳамиятга эга.

Маълумки, фуқаролик ҳуқуқи фанида мулк ҳуқуқининг вужудга келиш асослари дастлабки ва ҳосила усулларга бўлинади. Мулк ҳуқуқи вужудга келишининг дастлабки асосларидан бири сифатида эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат назарда

тутилади. Мазкур ҳолатда чет эл элементи билан мураккаблашган муносабатларда кўчмас мулкка нисбатан эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддатни қўллаш масаласини ҳал этишдан олдин ушбу фуқаролик ҳуқуқий категорияга аниқлик киритиб олиш лозим.

Эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат қадимги рим ҳуқуқида қўлланилган бўлиб, Юстиниан “Дигест”ларида маълум бўлишича рим юристи Гай эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат оммавий манфаатлар йўлида (*bono publico*) мулк муносабатлар соҳасида ноаниқликлар ва ишончсизликларнинг олдини олиш мақсадида жорий этилганлигига алоҳида эътибор қаратганлар¹.

Эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат – *usucapio* рим ҳуқуқида мулкка узоқ муддатли эгалик қилиш туфайли мулк ҳуқуқини олиш усули сифатида тан олинган бўлиб, у Юстиниан қонунчилигида оддий ва фавқулудда муддатларга ажратилади. Бу усулнинг муҳим шarti сифатида муайян муддат давомида инсофли, бирор бир титул асосида ҳамда мулк ҳуқуқини олиш учун яроқли бўлган мулкка нисбатан амалга оширилиши ҳисобланади².

Шунингдек, эгалик қилиш муддати ёки ўн йиллик муддат махсус фуқаролик усули бўлиб, ўн йил муддат давомида тинч ва ҳеч ким томонидан низолашилмаган мулкка унинг ҳақиқий эгаси каби эгалик қилиб туриш асоси билан мулк ҳуқуқини олиши мумкин³.

Мулк ҳуқуқини олишнинг мазкур усули совет даври фуқаролик қонунчилигида назарда тутилмаган эди. Е.А.Сухановнинг фикрича, бунинг асосий сабаби “мулкдор сифатидаги давлатнинг мулк муносабатларда эгаллаган устунлик мавқеининг йўқотганлиги билан тушунтирилади. Чунки ўтмишда у ёки бу сабабларга кўра эгасиз бўлиб қолган ёки эгаси номаълум бўлган ҳар қандай ашёлар дарҳол давлат мулкига ўтиб кетар эди”⁴.

Бу тарздаги давлатнинг устунлик мавқеига барҳам берилганидан сўнг талаб қилиб олиш бўйича даъво муддати ўтган мол-мулкка ҳеч бир асосиз эгалик қилиб келаётган шахсларнинг эгалигини ҳуқуқий тартибга солиш масаласи кун тартибига чиқди⁵. Ҳеч бир асосиз деб ҳам бўлмайди, амалда мол-мулкка нисбатан ҳуқуқ мавжуд бўлиб, ушбу ҳуқуқ кимга тегишли эканлиги номаълум бўлган мол-мулкни эгаллаб турувчи шахс ушбу ҳуқуқдан норасмий фойдаланган мулкдор каби эгалигидаги мол-мулкни сақлаш, асраш ва унинг нобуд бўлишига йўл қўймаслик, бошқаларнинг ноқонуний ҳаракатларидан ҳимоя қилиш каби масъулиятли вазифаларни ўз зиммасига олган.

Эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат мулк ҳуқуқини дастлабки усулда вужудга келтирувчи асослардан бири ҳисобланади. Чунки ушбу муддат

¹ Қаранг: Новицкий И.Б. Римское частное право. –М.: Юристь, 1995. С.96

² Қаранг: Анненков К.Н. Система русского гражданского права. Т. II. Права вещных. –СПб.: Типография М.М.Стасюлевича, 1895. С.130.

³ Қаранг: Кукольников В. Начальные основания российского частного гражданского права. СПб.: Сенатская типография, 1813. С.110.

⁴ Қаранг: Суханов Е.А. Российский закон о собственности. Научно-практический комментарий. –М.:1993. С.53.

⁵ Эргашев В.Ё. Фуқаролар хусусий мулк ҳуқуқи вужудга келиши ва бекор бўлишининг илмий назарий жиҳатлари. – Т.:ТДЮИ, 2007. Б.96.

давомида мол-мулкнинг ҳақиқий эгаси ким эканлиги номаълум, у деярли йўқ деб ҳисобланади. Шундай экан, ушбу мол-мулкка нисбатан уни кўп йиллар давомида ўзиники каби ҳалол, ошкора ва узлуксиз сақлаган шахс эгалик ҳуқуқини олади.

Эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат бўйича қўлга киритиладиган мол-мулк мулк ҳуқуқининг ҳар қандай шаклига тегишли бўлиши мумкин. Лекин бундай мол-мулк фуқаролик муомаласидан чиқарилмаган бўлиши ҳамда унга эгалик қилиб келаётган шахснинг мулкида бўла олмайдиган мол-мулкдан иборат бўлмаслиги лозим¹.

Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексининг мазкур муносабатни тартибга солишга қаратилган 187-моддаси ўзига хос бўлиб, Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг 1996 йил 29 августдаги “Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексини амалга киритиш тартиби тўғрисида”ги Қарорининг 6-бандида келтирилишича, кодекс 187-моддасининг қоидалари мулкка эгалик қилиш 1997 йилнинг 1 мартига қадар бошланган ва кодекс амалга киритилаётган вақтда давом этаётган ҳолларга ҳам татбиқ этилади ва ушбу ҳолати бўйича ФК нормаси орқага қайтиш кучига эга бўлади².

Чет элементи билан мураккаблашган муносабатларда кўчмас мулк билан боғлиқ масалалар Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексининг 71-боби нормалари билан тартибга солинади.

Жумладан, Фуқаролик кодексининг 1185-моддасига кўра, эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мол-мулкка нисбатан мулк ҳуқуқининг вужудга келиши эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат тугаган пайтда мол-мулк жойлашган мамлакатнинг ҳуқуқи билан аниқланади.

Мазкур коллизия-ҳуқуқий норма халқаро хусусий ҳуқуққа оид адабиётлар, хорижий мамлакатлар қонунчилиги, шунингдек кўплаб халқаро ҳуқуқий ҳужжатларда ўз аксини топган.

Ашъвий ҳуқуқларнинг мулк жойлашган мамлакат қонунига буйсундирилиши бугунги кунда коллизия ҳуқуқининг тан олинган асосларидан бири ҳисобланади. Янги адабиётларда мазкур тамойил янада кенг қўлланилмоқда. Савиньи мулкнинг жойлашган жойини аниқлаш қийин бўлган предметларга нисбатан мулкдорнинг яшаш жойи қонунини қўллашни таклиф этган бўлса-да, янги доктрина (Цительман) ҳатто бу предметларга нисбатан истисно қилмасликни ва бундай мулкларга нисбатан мулк жойлашган мамлакат ҳуқуқини қўллаш лозимлигини кўрсатиб ўтган.

Мазкур тамойилнинг ашъвий ҳуқуқнинг алоҳида институтларига нисбатан умумий қоида бўйича қўллаш қийинчилик туғдирмайди. Бунда эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли эгалик ҳуқуқини олишни алоҳида қараб чиқиш лозим, чунки бу тамойил биринчи қарашда айрим иккиланишларга сабаб бўлиши мумкин.

Кўчмас мулкка нисбатан эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини олиш,

албатта мулк жойлашган мамлакат ҳуқуқига буйсундирилган³.

В.П. Звекон бу ҳақда фикр билдирар экан, кўчар ва кўчмас мулкнинг ҳуқуқий режимидagi фарқлар эгалик ҳуқуқини вужудга келишининг турли муддатларини белгилашда аҳамиятга эга. Бу фарқларни инobatта оладиган бўлса, Россия Федерацияси Фуқаролик кодекси кўчмас мулклар учун 15 йил, кўчар мулклар учун 5 йил муддатни эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат сифатида белгилайди. Эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли эгалик ҳуқуқини олмоқчи бўлган шахс кимнинг ҳуқуқий вориси бўлса, ўша шахс мулкка эгалик қилган муддатни ўзи эгалик қилган муддатга қўшиб ҳисоблаши мумкин. Шахснинг эгалигида бўлган ва ундан виндикацион ёки негатор даъво асосида талаб қилиб олиниши мумкин бўлган мулкка нисбатан эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддатнинг ўтиши тегишли талаблар бўйича даъво муддати ўтгандан сўнг бошланади⁴, деб таъкидлаган.

И.А.Зениннинг фикрича, амалиёт ёки қонунда назарда тутилган шартлар (масалан, Германия Фуқаролик тузуқларининг 937-параграфи, Франция Фуқаролик кодексининг 2262-2265-моддалари)га кўра мулкка узок вақт мобайнида эгалик қилиш факти мулк ҳуқуқининг вужудга келиши учун асос бўлиб ҳисобланади. Мулк ҳуқуқини олмоқчи бўлган шахс қонунда белгиланган муддат давомида ушбу мулкка ўзиники каби ҳалол, ошкора ва узлуксиз эгалик қилган бўлиши лозим. Масалан, Францияда эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли кўчмас мулк ҳуқуқини олиш учун 3 йил муддат белгиланган: 30 йил – бу муддат ўтиши билан мулкдор (ҳатто инсофсиз эгалловчи) мулкка эгалик қилиш асосини кўрсатишга мажбур эмас; 20 йил – агар мулкдор мулкни қонуний асосда олган ва кўчмас мулк жойлашган апелляция суди округидан ташқарида яшаса; 10 йил – агар ўша мулкдор кўрсатиб ўтилган суд округида яшаса. Англияда кўчмас мулкка мулк ҳуқуқини олиш учун 12 йиллик муддат белгиланган бўлиб, ундан фарқли равишда Германияда эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини фақат кўчар мулкка нисбатан олиш мумкин ва Германия Фуқаролик тузуқларининг 937-параграфига кўра бу муддат 10 йилни ташкил этади⁵.

Шунингдек, Албания Республикасида бу муддат 20 йил (169-модда), Чехия Республикасида 10 йил (134-модда), Венгрияда 15 йил (121-модда) Японияда 20, 10 йиллик муддатлар (162-модда), Монголияда 15 йил (104-модда), Того, Тунис, Люксембург, Испанияда 30, 20, 10 йиллик муддатлар (1957, 1959-моддалар), Филиппинда 10 йил (1134-модда) белгиланган⁶.

Бунда мулкка эгалик қилиш мулкдор сифатида узок муддатли, узлуксиз, тинч, ошкора бўлиши талаб этилади. Ўз навбатида, айрим мамлакатларда, масалан Швейцария ва Германияда эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли кўчмас

¹ Қаранг: Толстой Ю.К. Приоретательная давность. // Правоведение. -1992. №3. С.24

² Зокиров И.Б. Фуқаролик ҳуқуқи: Дарслик. I қисм./Масъул муҳаррир: Ҳ.Раҳмонқулов: Қайта ишланган ва тўлдирилган бешинчи нашр. –Т.: ТДЮИ нашриёти, 2009. Б.381.

³ Қаранг: Макаров А.Н. Основные начала международного частного права. –М.: Юридическое издательство наркомюста РСФСР, 1924. С. 84-85.

⁴ Қаранг: Звекон В.П. Коллизии законов в международном частном праве. –М.: “Волтерс Клувер”, 2007. С. 127.

⁵ Қаранг: Зенин И.А. Гражданское и торговое право зарубежных стран. Учебное пособие. –М.: 2004. С.52.

⁶ Қаранг: www.lexadin.nl

мулкка мулк ҳуқуқини олиш юридик жиҳатдан мумкин эмас¹.

Қозоғистон Республикаси Фуқаролик кодексининг 1108-моддаси 3-бандига мувофиқ, эғалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мол-мулкка нисбатан мулк ҳуқуқининг вужудга келиши эғалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат тугаган пайтда мол-мулк жойлашган мамлакатнинг ҳуқуқи билан аниқланади.

Мол-мулкка нисбатан битим тузилиши *Lex rei sitae* қонуни истисно этади. Қозоғистон Республикаси Фуқаролик кодексининг 1108-моддаси 2-бандига кўра битим предмети ҳисобланган мол-мулкка нисбатан ашёвий ҳуқуқларнинг вужудга келиши ва бекор бўлиши, агар тарафлар келишуви билан бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, ушбу битим бўйсундирилган мамлакат қонуни қўлланади. Бунда асосий коллизия боғловчи сифатида “эрк мухторияти” тамойили (*lex voluntatis*), субсидиар коллизия боғловчи эса (тарафлар келишуви бўлмаган тақдирда) – битим тузилган жой қонуни (*lex loci actus, lex loci contractus*) бўлиб ҳисобланади².

Шу мазмундаги нормалар Белоруссия Фуқаролик кодексининг 1120-моддаси 2-банди, Арманистон Фуқаролик кодексининг 1277-моддаси 3-банди, Қирғизистон Фуқаролик кодексининг 1194-моддаси 3-банди, Украинанинг “Халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисида”ги қонуни 39-моддаси 3-бандида белгиланган.

МДҲ мамлакатларида мулк ҳуқуқи ва бошқа ашёвий ҳуқуқларга оид муносабатларни коллизия-ҳуқуқий тартибга солишда бир хил нормаларнинг белгиланганлиги МДҲ мамлакатлари учун Фуқаролик кодекси модели ўз таъсирини ўтказганлиги билан изоҳланади³.

Коллизия масалаларни тартибга солишда ўзаро ҳуқуқий ёрдам тўғрисидаги халқаро ҳуқуқий шартномалар муҳим аҳамият касб этиб, шартномага қўшилган давлатлар ҳудудида фуқаролик ҳуқуқий муносабатларни тартибга солишда мазкур шартномаларда белгиланган коллизия ҳуқуқий нормалар қўлланилади.

“Фуқаролик, оилавий ва жинойт ишлари бўйича ҳуқуқий ёрдам ва ҳуқуқий муносабатлар тўғрисида”ги 1993 йилги Минск Конвенцияси шундай халқаро ҳуқуқий шартномалардан бири ҳисобланади.

Мазкур конвенциянинг 38-моддасига кўра, мол-мулкка нисбатан ашёвий ҳуқуқларнинг вужудга келиши ва бекор бўлиши, агар Ўзбекистон Республикасининг қонунларида бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, ашёвий ҳуқуқларнинг вужудга келиши ёхуд бекор бўлиши учун асос бўлган ҳаракат ёки бошқа ҳолат содир бўлган пайтда бу мол-мулк турган мамлакатнинг ҳуқуқи бўйича аниқланади.

Битим нарсаси бўлган мол-мулкка нисбатан ашёвий ҳуқуқларнинг вужудга келиши ва бекор

бўлиши, агар тарафларнинг келишувида бошқача тартиб белгиланган бўлмаса, ушбу битим бўйсундирилган мамлакатнинг ҳуқуқи бўйича аниқланади. Айнан шу мазмундаги норма Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексининг 1185-моддасида ўз аксини топган.

Халқаро ҳуқуқий шартномалардан бири “Халқаро хусусий ҳуқуқ кодекси” (Бустаманте кодекси)да эғалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат натижасида мулк ҳуқуқининг вужудга келиши маҳаллий қонун билан, яъни кўчар ва кўчмас мулкка нисбатан эғалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат шу мулк жойлашган жой қонуни билан тартибга солиниши белгиланган (126-127-моддалар)⁴.

Юқорида келтирилган коллизия-ҳуқуқий нормалардан кўриниб турибдики, эғалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини олиш масаласини ҳал этишда ушбу муддат давомийлигини белгилаш зарурати туғилади. Яъни мазкур асос бўйича эғалик ҳуқуқини олишни талаб қилаётган шахс қайси мамлакат ҳудудида шу талабни илгари сурса, айнан шу мамлакат қонунчилиги бўйича эғалик қилиш муддатининг давомийлиги ушбу мулкка эғалик қилиш бошланган вақтдан бошлаб ўтган бутун муддатга тадбиқ этиллади.

Шу ўринда таъкидлаш лозимки, эғалик қилиш муддатларини қўшиш қондаси эғалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат институти совет қонунчилигида мавжуд бўлмаган пайтда ҳам илмий жиҳатдан тадқиқ қилинган⁵.

Хорижий мамлакат қонунчилигини таҳлил қилиш шунинг кўрсатадики, айрим давлатлар коллизия ҳуқуқида эғалик қилиш муддатларини қўшиб ҳисоблаш қоидалари аниқ белгилаб берилган.

Масалан, Лихтенштейннинг “Халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисида”ги қонунининг 35-моддаси 2-бандида, агар эғалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини қўлга киритиш бирор бошқа ҳуқуқ бўйича бошланган бўлса, эғалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддатнинг тугаши эғалик қилиш муддати бошлаган муддатга қўшиб ҳисобланади⁶.

Словакия Республикасининг “Халқаро хусусий ҳуқуқ ва халқаро жараён тўғрисида”ги қонунининг 8-моддасида эғалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини олиш эғалик қилиш муддати бошланганда ушбу мулк жойлашган жой қонуни қўлланилади. Бироқ айни шу асос бўйича мулк ҳуқуқини қўлга киритаётган шахс мулкка эғалик қилиш бошланган мамлакат қонунчилигида назарда тутилган барча шартларни бажарган ҳолда шу мулкка эғалик қилиш муддати тугалланган мамлакат қонунига ҳавола қилиши мумкин⁷.

Эстониянинг “Халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисида”ги қонунининг 19-моддасида агар ашёвий ҳуқуқларнинг

¹ Қаранг: Рузакова О.А. Международное частное право / Московская финансово-промышленная академия. – М., 2005. С.55.

² Қаранг: Сулейменов М.К. Актуальные проблемы международного частного права: Учебное пособие. – Алматы: Научно-издательский центр Каспийского общественного университета, 2011. С.85.

³ Международное частное право: учебник/ Власов В.Н. и др. : отв.ре. – Н.И.Марышева; предисл. Н.И.Марышевой. –3-е изд., перераб. и доп. –М.: Юридическая фирма “Контракт”: Колтерс Клувер, 2010. С.259.

⁴ Қаранг: <http://ex-jure.ru/law/news.php?newsid=895>

⁵ Қаранг: Макаров А. Н. Основные начала международного частного права / А. Н. Макаров. – М. : ООО “Книгодел”, 2005. – С. 105-106.

⁶ Қаранг: Международное частное право : Иностранное законодательство = Private international law : A collection of foreign statutes / Авт. предисл. А. Л. Маковский ; сост.: А. Н. Жильцов, А. И. Муранов. – М. : Статут, 2001. – С. 412.

⁷ Қаранг: The Act of 4 December 1993 No. 97 on Private International Law and Rules of International Procedure. as amended by Act No. 158/1969, Act No. 234/1992, Act 264/1992, Act No. 48/1996, Act No. 589/2003, Act No. 382/2004, Act No. 36/2005, Act. No. 336/2005 and Act No. 273/2007 Collection of Laws

вужудга келиши ва бекор бўлиши универсал ҳуқуқий ворислик тартибида, энг аввало оилавий ёки мерос ҳуқуқи асосида содир бўлса, бу муносабатларга нисбатан умумий тартибда ҳуқуқий ворисликка тадбиқ қилинадиган ҳуқуқ қўлланилади, ашё жойлашган мамлакат ҳуқуқига кўра ушбу мамлакат қонунчилигини универсал ҳуқуқий ворислик тартибида қўллаш ҳоллари бундан мустасно¹.

Юқорида таҳлил қилинган илмий қарашлар ҳамда хорижий мамлакатлар қонунчилиги қоидалари асосида миллий қонунчилигимизда эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини қўлга киритиш тўғрисидаги ҳам моддий, ҳам коллизия ҳуқуқ нормаларини такомиллаштиришга доир қуйидаги таклиф ва тавсияларни муҳокама қилишни мақсадга мувофиқ, деб ҳисоблаймиз:

биринчидан, эгалик қилиш ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини олиш учун шу шахс ушбу мулкка ўзиники каби ҳалол, ошқора ва узлуксиз эгалик қилганлик фактини исботлаш мажбуриятидан озод қилиш мақсадида 30 йиллик муддатни белгилаш ва бу муддат ўтиши билан мулкдор (ҳатто инсофсиз эгалловчи) мулкка эгалик қилиш асосини кўрсатишга мажбур эмаслиги тўғрисидаги қоидаларни Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексининг 187-моддаси 1-қисмига қўшимча киритиш;

иккинчидан, агар эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини қўлга киритиш бирор бошқа ҳуқуқ бўйича бошланган бўлса, эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддатнинг тугаши эгалик қилиш муддати бошлаган муддатга қўшиб ҳисобланиши тўғрисидаги қоидаларни Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексининг 1185-моддаси 4-қисми сифатида қўшимча киритиш;

учинчидан, эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини қўлга киритишда универсал ҳуқуқий ворислик ашё жойлашган мамлакат ҳуқуқига кўра белгиланиши тўғрисидаги қоидаларни Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексининг 1185-моддаси 5-қисми сифатида қўшимча киритиш

тўртинчидан, халқаро ва давлатлараро шартнома ва конвенцияларда эгалик ҳуқуқини вужудга келтирувчи муддат туфайли мулк ҳуқуқини қўлга киритишнинг махсус коллизия нормаларини киритиш.

Х.З.Кўчқоров
ТДЮИ ўқитувчиси

НАЗОРАТ ИНСТАНЦИЯ СУДИ ИШТИРОКЧИЛАРИНИНГ ПРОЦЕССУАЛ МАҚОМИ

Юртимизда кенг кўламда амалга ошириладиган суд-ҳуқуқ ислохотлари шароитида жиноят-процессуал қонунчиликнинг мақсад ва вазифаларини тўлақонли рўёбга чиқариш бирмунча мураккаб вазифа ҳисобланади. Чунки, белгиланган устувор вазифаларни амалга ошириш муайян ташкилий-ҳуқуқий тадбирларни ҳам амалга оширишни тақозо этади. Жиноят ишини кўриш натижасида чиқарилган ҳукм, ажрим ва қарорларни қонуний, асосли ва адолатли бўлишлиги жиноят-процессуал қонунчиликнинг мақсад ҳамда вазифаларини рўёбга чиқаришнинг муҳим шарти саналади. Бунда судлар мустақиллиги ва улар фақат қонунга бўйсунуши принципи ўта муҳим аҳамият касб ўтади.

Одил судловни амалга оширишдаги қонунийлик аҳволи, фуқароларнинг ҳуқуқ ва манфаатларини ҳимоя қилиш айнан мақсадга йўналтирилган фаолиятларига боғлиқ бўлиб, бунда жиноят учун жазо тайинлашининг ягона амалиётини шакллантириш, ғайриқонуний ҳукм ва ажримлар чиқариш ҳолларига чек қўйиш талаб этилади.

Юртбошимиз таъкидлаганларидек, ҳокимиятнинг тўлақонли мустақил тармоғи сифатида судларнинг фақат қонунга бўйсунушини таъминлаш мақсадида суд тизимини ислох этиш керак. Бу албатта, одил судловни амалга ошириш сифати ва тезкорлигини, энг муҳими, қабул қилинган суд қарорларининг адолатли бўлишини таъминлайди.²

Ана шу талаблар доирасида одил судлов юритувини такомиллаштириш ҳозирда долзарб масала бўлиб қолмоқда. Ўзбекистон Республикаси Жиноят-процессуал кодексининг 389-моддасида туман (шаҳар) судлари, Қорақалпоғистон Республикаси Олий суди, вилоятлар ва Тошкент шаҳар судлари, Ўзбекистон Республикаси Олий Суду биринчи инстанцияда қандай ишларни кўришлиги белгиланган. Бундан кўриниб турибдики, ўрта ва юқори бўғиндаги судлар ҳам апелляция, кассация ва назорат инстанциясидан ташқари биринчи инстанцияда ҳам иш кўришлари мумкин.

Фуқаролар қонуний кучга кирган суд қарорларидан норози бўлган тақдирда ўз ҳуқуқларини назорат инстанцияси суд мажлисларида ҳам ҳимоя қилиш ҳуқуқига эга бўладилар. Бунда ҳимоя билан айблов ҳуқуқий жиҳатдан тенглаштирилди.

Ўзбекистон Республикаси Олий суд таркибига эътибор берадиган бўлсак, Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленуми юқори суд инстанцияси ҳисобланиб, ишларни назорат тартибида кўради. Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленуми ишни назорат тартибида кўриш чоғида Ўзбекистон Республикаси Олий суди судьясининг иш ҳолатлари ва протест вазлари ҳақидаги маърузасини тинглайди.

Ўзбекистон Республикаси “Судлар тўғрисида”ги

¹ Қаранг: Объявлен постановлением Президента Республики от 17 апреля 2002 г. № 145. Закон о международном частном праве. Принят 27 марта 2002 года. (RT I, 2002, 35, 217)

² Каримов И.А. Озод ва обод ватан, эркин ва фаровон ҳаёт – пировард мақсадимиз. // Озод ва обод ватан, эркин ва фаровон ҳаёт пировард мақсадимиз. Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Иккинчи чақриқ биринчи сессиясидаги маъруза, 2000 йил 22 январь. Т. 8 – Т.: “Ўзбекистон”, 2000. – 344-б.

Қонуни 17-23-моддаларига кўра, Ўзбекистон Республикаси Олий суди Раёсати ҳам ишларни назорат тартибиде кўради. Назорат тартибиде ишларни кўришда суд раёсатлари аъзоларининг кўпчилиги, Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленумида эса унинг аъзоларидан учдан икки қисми ҳозир бўлган тақдирда ваколатли хисобланади.

Шунингдек, Ўзбекистон Республикаси Олий суди ҳайъатлари, хусусан жиноят ишлари бўйича судлов ҳайъати ҳам апелляция ва кассация тартибиде, шу билан бирга қонуний кучга кирган қарорларни назорат тартибиде кўради.

Умумий юрисдикция судларидан ўрта бўгин судлари фаолиятига тўхталадиган бўлсак, Қорақалпоғистон Республикасининг Олий суди, вилоят судлари ҳамда Тошкент шаҳар суди назорат инстанцияси сифатида апелляция ёки кассация тартибиде кўриб чиқилган ишларда чиқарилган ҳукм ва ажрим (қарор) ларнинг қонунийлиги ва асосланганлигини текшириш ваколатига эга. Бу функция нафақат муайян ишлар бўйича йўл кўйилган хатоларни тўғрилашга, шу билан бирга Қорақалпоғистон Республикаси, вилоят ва бошқа ҳудудларда суд амалиётини тегишли йўналишга йўналтиришга хизмат қилади.

О.Турғунбоев таҳлил қилишича, Тошкент шаҳар суди туман судлари томонидан кўриладиган жиноят ишларини кассация ва назорат тартибиде кўради ва уларнинг судлов фаолиятлари устидан назоратни амалга оширадиган экан, янги кодексларнинг қай даражада амалиётда татбиқ этиладиганлигига алоҳида эътибор бериб, мазкур масала юзасидан ўрганиш олиб боради.¹

Иш ўта мураккаб бўлган тақдирда ва бошқа фавқулодда ҳолларда тегишли суд раиси бу муддатни кўпи билан ўн беш суткага Ўзбекистон Республикаси Олий суди раиси ёки уни ўринбосари эса кўпи билан бир ойга узайтириш мумкин. Ишни кўриш муддати узайтирилганлиги ҳақида процесснинг манфаатдор иштирокчилари хабардор қилинади.

Кўйидаги судлар назорат тартибиде жиноят ишларини кўриб чиқишга ҳақлидирлар. Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий судининг, жиноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар судларининг раёсатлари мазкур судларнинг жиноят ишлари бўйича туман (шаҳар) судлари кўрган ишлар бўйича чиқарилган тегишли апелляция ёки кассация ажримлари устидан билдирилган протестлар бўйича ишларни кўрадилар.

Ўзбекистон Республикаси Олий судининг жиноят ишлари бўйича судлов ҳайъати Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий суди, жиноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар судлари раёсатларининг қарорлари устидан, шунингдек мазкур судлар томонидан биринчи инстанция тариқасида кўрилган ишлар бўйича чиқарилган апелляция ва кассация ажримлари устидан билдирилган протестлар бўйича ишларни кўради.

Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий судининг раёсати мазкур суднинг округ ва ҳудудий ҳарбий судлар томонидан кўрилганлар бўйича чиқарилган апелляция ва кассация ажримлари устидан билдирилган протестлар бўйича ишларни кўради. Ўзбекистон Республикаси Олий судининг Ҳарбий ҳайъати Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий суди раёсатининг қарорлари, шунин-

¹ Турғунбоев О. Янги қонунлар ижроси. // Ҳаёт ва қонун. - Тошкент, 1995. - № 12. - Б. 20.

гдек Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий суди биринчи инстанция тариқасида кўрган ишлар бўйича мазкур суд чиқарган апелляция ва кассация ажримлари устидан билдирилган протест бўйича ишларни кўради.

Ўзбекистон Республикаси Олий судининг Раёсати Ўзбекистон Республикаси Олий суди судлов ҳайъатларининг апелляция ва кассация ажримлари устидан, шунингдек Ўзбекистон Республикаси Олий суди судлов ҳайъатларининг назорат тартибиде чиқарилган ажримлари устидан билдирилган протестлар бўйича ишларни кўради.

Ўзбекистон Республикаси Олий судининг Пленуми Ўзбекистон Республикаси Олий суди Раёсатининг қарорлари устидан назорат тартибиде билдирилган протестлар бўйича ишларни кўради.

Айрим манбаларда кўрсатилишича, зарур ҳолларда протестлар бўйича ишлар Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий судини, жиноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар судларини, Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий судини четлаб ўтиб, назорат тартибиде бевосита Ўзбекистон Республикаси Олий судининг судлов ҳайъатлари томонидан кўрилиши мумкин.²

Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий суди, Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий суди, жиноят ишлари бўйича вилоятлар, Тошкент шаҳар судлари тиббий йўсиндаги мажбурият чораларини қўллаш тўғрисидаги ишларни кўриш бўйича суд амалиётини вақти-вақти билан умумлаштиришлари, бу тифадаги ишлар бўйича суд қарорлари қонунийлиги ва асослилигини чуқур текширишлари, йўл кўйилган қонун бузилишларини ўз вақтида бартараф этишлари лозим.³

Жиноят-процессуал қонунчилигида шикоят ва протест келтириш ҳуқуқи берилган процесс иштирокчилари назорат инстанцияси судининг субъектларидир. ЖПКнинг 511-моддасига кўра, қуйидаги мансабдор шахслар ҳукм, ажрим ва қарорлар устидан назорат тартибиде протест билдириш ҳуқуқига эгадирлар:

1) Ўзбекистон Республикаси Олий судининг раиси - барча инстанция судларининг ҳукмлари ва ажримлари (қарорлари) устидан, Ўзбекистон Республикаси Олий суди раисининг ўринбосарлари, Ўзбекистон Республикаси Бош прокурори, унинг ўринбосарлари-Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленуми қарорларидан ташқари, ҳар қандай суднинг ҳукмлари ва ажримлари (қарорлари) устидан;

2) Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий судининг раиси, жиноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар судларининг раислари, Қорақалпоғистон Республикаси прокурори, вилоятлар ва Тошкент шаҳар прокурорлари ҳамда уларга тенглаштирилган прокурорлар - жиноят ишлари бўйича туман (шаҳар) судларининг ҳукмлари ва ажримлари устидан; ишни апелляция ёки кассация тартибиде кўрган тегишлича Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий суди, жиноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар судлари судлов ҳайъатларининг ажримлари устидан, Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий суди, жи-

² Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Ахборотнома-си, 2001 й. 1-2-сон 11-модда

³ Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленумининг 2008 йил 12 декабрдаги "Рухий касалликка чалинган шахсларга нисбатан тиббий йўсиндаги мажбурият чораларини қўллаш бўйича суд амалиёти тўғрисида"ги 23-сонли Қарори.

ноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар судлари томонидан биринчи инстанция бўйича қўрилган ишлар бўйича апелляция ва кассация ажримлари бундан мустасно;

3) Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий судининг раиси, Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий прокурори - округ ва ҳудудий ҳарбий судларнинг ҳукмлари ва ажримлари устидан, ишни апелляция ва кассация тартибида қўрган Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий судининг ажримлари устидан, Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий суди томонидан биринчи инстанция бўйича қўрилган ишлар бўйича апелляция ва кассация ажримлари бундан мустасно.

Бу субъектлар ўз ваколатлари доирасида текшириш ва назорат тартибида протест билдириш учун ҳар қандай жиноят ишини суддан талаб қилиб олишга ҳақлидирлар.

ЖПКнинг 512-моддасига кўра ишларни жиноят ишлари бўйича туман (шаҳар) судларидан талаб қилиб олиш ҳуқуқига Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий суди раисининг ўринбосари, жиноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар судлари раисларининг ўринбосарлари, Қорақалпоғистон Республикаси прокурорининг, вилоятлар ва Тошкент шаҳар прокурорларининг ўринбосарлари, туман, шаҳар прокурорлари ва уларнинг ўринбосарлари ҳам эгадир. Ишларни округ ва ҳудудий ҳарбий судлардан талаб қилиб олиш ҳуқуқига Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий суди раисининг ўринбосарлари, Ўзбекистон Республикаси Ҳарбий прокурорининг ўринбосарлари, округлар ҳарбий прокурорлари ва уларнинг ўринбосарлари ҳам эгадир.

Ҳукм, ажрим ёки қарорни қонунга хилоф ва асосиз деб топган Ўзбекистон Республикаси Олий судининг раиси, Ўзбекистон Республикаси Бош прокурори, уларнинг ўринбосарлари, Қорақалпоғистон Республикаси жиноят ишлари бўйича Олий судининг раиси, жиноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар судларининг раислари, Қорақалпоғистон Республикаси прокурори, вилоятлар ва Тошкент шаҳар прокурорлари ҳамда уларга тенглаштирилган прокурорлар протест билдирадилар ва ишни шу протест билан бирга тегишли назорат инстанцияси судига юборадилар. Протест билдиришга асос бўлган илтимоснома ва бошқа материаллар протестга илова қилинади. Протест билдирилгани ҳақида протест билдиришни сўраб илтимоснома билан мурожаат этган шахсга, корхона, муассаса ёки ташкилотга, шунингдек маҳкумга, оқланган шахсга, уларнинг ҳимоячиларига ёхуд қонуний вакилларига хабар берилади.

Санаб ўтилган субъектларнинг ҳеч бири тўғридан-тўғри назорат тартибида шикоят бериш билан ишни кўзгата олмайди. Сабаби, назорат инстанцияси икки босқичга бўлинади. Дастан бу иштирокчилар шикоятлари билан прокурорга мурожаат этишлари керак. Прокурор назорат тартибида ишни кўзгатиш учун асос бор деб ҳисобласа, иш кўзгатиш ваколатига эга бўлган прокурорга фикрнома билан мурожаат қилади. Фақат назорат тартибида иш кўзгатиш ҳуқуқига эга бўлган прокурорнинг протести билангина назорат тартибида иш кўзгатилади.

Назорат тартибида шикоят бериш ёки протест келтириш тўғрисида берилган илтимос, шикоят, тақдимнома, хабарнома, талабнома ва бошқалар назорат тартибида иш юритиш учун фақат сабаб вази-фасини ўташи мумкин. Шунинг учун уларни атрофлича ўрганиб чиқиш ҳамда бир тўхтамага келиш талаб эти-

лади.

Фикримизча, назорат инстанциясида иш юритиш турли жараёнларни ўз ичига олган қуйидаги босқичлардан иборат:

1. ЖПКнинг 57-бобида мустаҳкамланган дастлабки текширув, ташкилий-тайёрлов ва назорат-текширув жараёнлари.

2. Назорат инстанцияси судида таркибий жиҳатдан ва мазмунан қуйидагиларни ўз ичига олувчи дастлабки иш юритиш:

- назорат тартибида иш юритиш тўғрисидаги илтимосномани тегишли суднинг нозимхонасида қабул қилиш ва рўйхатдан ўтказиш;

- ушбу илтимосномада назорат тартибида иш юритишни бошлаш учун етарли асослар мавжудлигини текшириш учун уни тегишли судьяга топшириш;

- илтимосномани ва унга қўшиб топширилган ҳужжатларни ўрганиш; зарур ҳолларда жиноят ишини талаб қилиб олиш ва унда назорат тартибида иш юритиш учун етарли асослар борлиги (йўқлиги) ни аниқлаш мақсадида жиноят ишини ўрганиш;

- илтимоснома юзасидан қарор қабул қилиш ва ушбу қарор ҳақида илтимоснома билан мурожаат қилган шахсга хабар бериш;

- суд раиси ёки унинг ўринбосарлари томонидан судьянинг қабул қилган қарорини факультатив тарзда назорат қилиш.

3. Назорат тартибида иш юритиш: ишни назорат тартибида кўриш учун тайёргарлик; ишни назорат тартибида қайтадан кўриб чиқиш ва уни ҳал этиш.

Ш.Хужаев
Студент ТГЮИ

О СИСТЕМЕ АНГЛОСАКСОНСКОГО УГОЛОВНОГО ПРАВА

В развитии и реформировании законодательства весьма актуальным является изучение опыта регулирования соответствующей сферы в зарубежных странах. В частности, такое сравнение и изучение подразумевает под собой и сравнение правовых норм и в более широком виде правовых систем¹. В направлении уголовного права актуально изучение англосаксонской системы права.

Особенности системы англосаксонского права обусловлены изолированностью его развития относительно стран континентальной Европы. В силу исторических причин Англия испытала значительно меньшее влияние римского права по сравнению со своими континентальными соседями (Британия являлась римской колонией сравнительно непродолжительный срок). Однако отправной точкой формирования специфической англосаксонской системы надо признать Норманнское завоевание Англии 1066 г., во многом определившее историческую судьбу этой страны. Вильгельм Завоеватель, учредивший централизованные суды, подотчетные короне, стал фактическим основателем английского «общего права» (Common Law), пришедшего на смену многочисленным англосаксонским «правам» и отменившего разнообразные местные обычаи.

Еще одной причиной «особого» пути развития уголовного права Англии стало относительно небольшое влияние канонического права: английские короли более «успешно» (по сравнению с другими монархами Европы) ограничивали влияние католической церкви для сохранения власти, установленной по факту завоевания. К тому же английское общество в гораздо меньшей мере соответствовало традиционной для средневековой континентальной Европы социальной стратификации, поэтому в Англии значение сеньориального и городского права было невелико².

Становление общего права Англии неразрывно связано с созданием (начиная с Вестминстерских Статутов конца XII в.) и развитием системы судебного протворчества. В настоящее время термин «общее право» используется «для обозначения того факта, что в развитии этого типа права основная роль принадлежит судебной практике по разрешению уголовных и гражданских дел. В современном контексте к области общего права относятся те принципы и нормы, которые не были провозглашены Парламентом». Приоритетная роль общего права в формировании англосаксонской системы обусловило то обстоятельство, что и сейчас основным источником уголовного права является судебный прецедент - решение суда по конкретному делу, содержащее уголовно-

правовую норму или ее толкование, обязательные для последующего применения в сходных случаях.

В прецеденте как результате правоприменительной деятельности неразрывно связаны материальные и процессуальные нормы. Нередко последние обладают своеобразным приоритетом – даже классификация преступлений ставится английскими авторами в зависимость от вида уголовного судопроизводства

Юридическая сила прецедента определяется «судебной вертикалью»: решения вышестоящего суда обязательны для всех нижестоящих судов и имеют силу закона (binding). Так, в Англии наивысшей силой обладают судебные решения Палаты лордов. Юридический «язык» прецедента отличается от закона (статута) менее абстрактной формулировкой. Нормативные предписания, содержащиеся в нем, обычно казуистичны и отражают юридическую оценку конкретных обстоятельств уголовного дела. Многие юридические категории, выработанные в прецедентном праве, не известны уголовному праву стран романо-германской системы («явное действие», «злой умысел», «разумный человек» и пр.)

Среди преимуществ прецедента как источника уголовного права надо назвать его определенность, способность к дальнейшему развитию, быстроту юридического реагирования на изменяющиеся жизненные реалии. С другой стороны, строгое следование прецеденту, имеющему силу закона, при рассмотрении аналогичных дел порождает возможность их неправильного разрешения в случаях, когда сам прецедент имеет «ошибочный» характер. Создание массы прецедентов имеют своим следствием сложность и неопределенность источниковой базы (в настоящее время в английском праве, по подсчетам Т. Ингэма, в целом насчитывается более 350 тысяч прецедентов).

Вторым основным источником уголовного права государств англосаксонской системы является закон (статут). Традиционная взаимосвязь статута и судебного прецедента в уголовном праве являлась причиной того, что количественный рост уголовных законов привел к активизации прецедентного права: «исторически сложившиеся своеобразные формы, в которых выражены материальные и процессуальные нормы английского права, прежде всего их некодифицированность, имеют своим следствием то, что судебный прецедент и парламентский акт существуют как два равноправных тесно взаимодействующих источника права и существование одного немислимо без другого». В современном уголовном праве стран англосаксонской системы, основанном во многом на законе, судебный прецедент играет важную роль в «интерпретации статутов» - «с точки зрения обязательной силы... решение, толкующее закон, не отличается от решения по любому другому правовому вопросу».

Таким образом, место судебного прецедента, сфера его применения видоизменялись по мере становления статута в качестве источника уголовного права стран англосаксонской системы. Статут утверждается в системе источников уголовного права Англии в XVII-XIX вв. с развитием буржуазных отношений (отдельные статуты уголовно-правового характера принимались и в средневековье - например, Закон об измене 1351 г.) Основное назначение статутного права заключается в восполнении пробелов в системе судебных прецедентов, а также в устранении устаревших положений прецедентного права. Такой подход делает акцент на прецедентном праве как основе пра-

¹ В настоящее время широко развивается сравнительное правоведение. См. об этом: Саидов А.Х. Сравнительное правоведение: основные правовые системы современности. –М., 2003; Марченко М.Н. Сравнительное правоведение. –М., 2001.

² Джекинс Э. Английское право: Уголовное право. Гражданское право. –М., 1947; Романов А.К. Правовая система Англии. М., 2000.

новой системы стран общего права. Уголовные статуы базируются на принципах, установленных судебными прецедентами, заимствуют из них категориальный аппарат. В статутах нередко дается лишь законодательное воплощение уголовно-правовых норм, выработанных судебными прецедентами. Эти объясняются особенности юридического «языка» законов в странах англосаксонской системы по сравнению с законами континентальной Европы.

Особенностью уголовного права англосаксонской системы является широкое признание в качестве его источника доктринальных трудов ученых-юристов.

Исторически право Англии оказало огромное влияние на национальные уголовно-правовые системы бывших колоний и доминионов Британской империи – США, Канады, Австралии, Новой Зеландии, ряда африканских и азиатских стран – относимых к государствам системы англосаксонского (общего) права.

Следует рассмотреть источники уголовного права США. Система источников современного уголовного права США и его основных институтов обусловлены, в первую очередь, исторической преемственностью от английского уголовного права и федеративной формой государственного устройства¹.

На федеральном уровне источниками уголовного права США являются Конституция США, международно-правовые нормы, федеральные законы, решения Верховного Суда США². Функции источников могут выполнять акты, принимаемые Президентом и федеральными министерствами.

Конституция США является прямым источником уголовного права.

В частности, в ней определена компетенция Конгресса в принятии федеральных законов, содержится запрет на издание законов, имеющих обратную силу, а также на применение жестоких и необычных наказаний и произвольное лишение жизни, свободы и собственности без судебного разбирательства.

На федеральном уровне действует раздел 18 Свода законов США «Преступление и уголовный процесс», являющийся сообразным аналогом УК. К федеральным уголовно-правовым законам относятся Комплексный закон о контроле над преступностью 1984 г., Федеральный закон о контроле над насильственной преступностью 1994 г. и пр.

Федеральное уголовное законодательство применяется в случае совершения преступлений с «федеральным элементом» (например, при совершении преступлений, затрагивающих интересы нескольких штатов или США в целом), а также в отношении преступлений, совершенных на федеральных территориях. Если на федеральных территориях совершается преступление, прямо не предусмотренное федеральным законодательством, то по аналогии применяется уголовное право штата, где такая территория находится (§ 13 раздела 18 Свода законов США).

На уровне отдельных штатов действует уголовное право соответствующего штата, источниками которого являются Конституция США, Конституция штата, уго-

ловное законодательство штата, решения Верховных судов США и штата, подзаконные акты. В 60-80 гг. XX в. на уровне штатов проведена серьезная реформа уголовного законодательства, инициированная в 1962 г. изданием Примерного Уголовного кодекса. Результатом реформы стала кодификация уголовного права штатов, в большинстве которых приняты собственные уголовные кодексы. В УК отдельных штатов нередко закрепляются правила их действия в пространстве (например, в § 102 УК штата Пенсильвания).

Англо-саксонская система права имеет характерные черты, особенности и своеобразие, тем самым является интересным для изучения в государствах с романо-германской системой права. Все это показывает на актуальность изучения зарубежного подхода и опыта в сфере формирования и реформирования уголовного законодательства.

¹ См. об Американской юриспруденции: Гинзбург Д. Американская юриспруденция о взаимодействии международного и внутреннего права // Государство и право. 1994. – №11.

² См.: Гуценко К.Ф. Уголовная юстиция США. – М., 1979; Боботов С.В. Жигачев И.Ю. Введение в правовую систему США. – М., 1997; Жидков О.А. Верховный суд США: право и политика. М., 1985.

С.С. Гулямов
Юридик фанлар доктори, профессор

ХАЛҚАРО САВДО ШАРТНОМАЛАРИДА ЖАВОБГАРЛИҚДАН ОЗОД ҚИЛИШ МАСАЛАЛАРИ

Баъзан тарафлар фавқулодда ҳоллар ёки ҳуқуқий воқеа-ҳодисалар юз бериши оқибатида (масалан, маҳсулот етказиб берувчининг ишлаб чиқариш корхонаси ёнғин туфайли нобуд бўлса ёки товар етказиб берилиши БМТ мазкур мамлакатга мол олиб киришни тақиқлагани туфайли мумкин бўлмай қолса, ёхуд хомашёни қатъий белгиланган нархларда етказиб бериш юзасидан шартнома тузилганидан сўнг ушбу хомашёга нисбатан жаҳон нархларининг кескин ва кўп миқдорда ошиб кетиши туфайли мажбуриятни бажариш мумкин бўлса-ю, аммо тарафлардан бири учун фавқулодда қийинчиликларни юзага келтирса ва бошқалар) ўз мажбуриятларини бажаришлари мумкин бўлмай қолади. Бундай вазиятларда шартномада белгиланган нархларда хомашё етказиб бериш бир томон учун ҳалокатли бўлиши мумкин.

Юқорида қайд этилган ва шартноманинг бажарилишини қийинлаштирадиган ёки умуман мумкин эмас қилиб қўядиган бундай ҳолатлар муайян давлат қонунчилигида ҳамда халқаро савдо ҳуқуқи ҳужжатларида тартибга солинади.

Жумладан, Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексининг 333-моддасида кўрсатилишича, "башарти, қонунда ёки шартномада бошқача тартиб белгиланмаган бўлса, тадбиркорлик фаолиятини амалга оширишида мажбуриятни бажармаган ёки лозим даражада бажармаган тараф мажбуриятни лозим даражада бажаришига енгиб бўлмайдиган куч (форс-мажор) туфайли имкон бўлмаганлигини исботлай олмаса, жавобгар бўлади. Қарздор шерикларининг мажбуриятларни бузиши, зарур товарларнинг бозорда йўқлиги, қарздорда зарур пул маблағларининг йўқлиги бундай вазиятлар жумласига кирмайди.

Мажбуриятни қасддан бузганлик учун жавобгарликни бартараф қилиш ёки чеклаш тўғрисидаги аввалдан келишилган битим тузилган пайтидан бошлаб ҳақиқий ҳисобланмайди".

Мажбуриятни бажариб бўлмаслик жавобгарликдан озод қилишнинг умумий шарт-шароити бўлиб ҳисобланади. Ушбу шарт-шароитлар ҳуқуқ назариясида бир неча гуруҳларга бўлинувчи турли сабаблардан келиб чиқиши мумкин. Улар жумласига енгиб бўлмас кучлар ҳам киради. Енгиб бўлмас кучни қуйидагича таърифлаш мумкин: енгиб бўлмас куч – юз беришини олдиндан кўра-билиш мумкин бўлмаган ташқи ҳолат ҳисобланадиган фавқулодда ҳодиса.

Енгиб бўлмас куч ҳисобланувчи қуйидаги ҳолатлар гуруҳларини кўрсатиши мумкин.

Табиий офатлар – анъанага кўра жавобгарликдан озод қилишнинг тарихий жиҳатдан энг қадимий асосларидан бири. Уларнинг ажратилиши Рим ҳуқуқи билан боғлиқ. Бундай табиий офатлар қаторига сув тошқинлари, бўронлар, яшин уриши, зилзила, юкүмли касалликлар эпидемияси кабилар киради. Англо-америка ҳуқуқида бундай ҳолатларда "Act of God" ("Тангрининг иродаси") атамаси ишлатилади.

Ҳарбий ҳаракатлар (лотинча – Vis armata). Ушбу ҳолат ҳам етарли даражада қадимий ҳуқуқий анъаналарга эга. Ҳарбий ҳаракатлар деганда, одатда эълон қилинган ва эълон қилинмаган урушлар, фуқаролик урушлари ва инқилоблар, исён ва

қўзғолонлар тушунилади. Англия ҳуқуқида бундай ҳолатларга нисбатан "Act of King's Enemies" ("қирол душманларининг ҳаракати") атамаси ишлатилади.

Иш ташлашлар. Ушбу ҳодиса тез-тез юз бериб туриши туфайли учинчи ўринда тавсифланмоқда. Шунинг қайд этиш лозимки, собиқ социалистик мамлакатларнинг қонунчилиги иш ташлашни олдини олиб бўлмайдиган кучлар жумласига киритмайди, чунки ушбу давлатларнинг ҳуқуқ тизимлари иш ташлаш бўлиши мумкин эмаслигига асосланган эди (уларда ушбу ҳодиса фақат капиталистик давлатларгагина хос деб ҳисобланган). Фуқаролик ҳуқуқи субъектлари учун иш ташлашлар олдиндан кўриш мумкин бўлмаган ва олдини олиб бўлмайдиган ҳодисалардан ҳисобланади. Чунки корхона раҳбариятидан иш ташловчилар талабларини тўла қонундор ҳолда иш ташлашнинг олдини олишни талаб қилиш мумкин эмас (ушбу ҳолда гап сиёсий меҳнат-ҳуқуқий мажбуриятлар ҳақида эмас, балки фуқаровий-ҳуқуқий мажбуриятлар тўғрисида бормоқда). Муайян иш ташлаш қонун билан белгиланган таомил (процедура) доирасида (қонуний рўхсат этилган ҳолда) ёки ғайриқонуний равишда ўтказилаётганлигининг ҳеч бир аҳамияти йўқ. Аксинча, ғайриқонуний ҳаракат фуқаролик ҳуқуқининг субъектлари учун янада қутилмаган ҳисобланади. Айтиш керакки, стихияли иш ташлашлар фуқаролик ҳуқуқий муносабат иштирокчилари учун кўпроқ хавф-хатар туғдиради ва уларнинг натижасида кўпроқ зарарли оқибатлар юзага келади. Шунга кўра, ғайриқонуний иш ташлашларни жавобгарликдан озод қилишга асос бўладиган олдини олиб бўлмас ҳодисалар таркибидан чиқариш мантиққа зид ҳисобланган бўлур эди.

Ишлаб чиқариш корхонасида юз берган авариялар. Бундай ҳодисалар жавобгарликдан озод қилишнинг асоси сифатида фақат истисно ҳоллардагина тан олинади. Фавқулодда ҳолатлар ёки табиий офатлар оқибатида юз берган ишлаб чиқаришдаги авариялар жавобгарликдан озод қилиш асоси деб топилиши мумкин. Аммо кичик авариялар юз берганда, айниқса бу авариялар эҳтиёт қисмлар йўқлиги, усқуналар эскилиги ва бошқа ҳолатлар туфайли юз берган бўлса ҳамда уларни ишлаб чиқарувчи олдиндан кўра билиши мумкин бўлса, у ҳолда ҳар қандай суд ёки арбитраж бундай ҳодисаларни енгиб бўлмас куч ва жавобгарликдан озод қилиш асоси сифатида эътироф этиши мумкин эмас.

Транспорт қийинчиликлари. Ушбу турдаги ҳолатлар алоҳида гуруҳни ташкил этмаслиги лозим, чунки улар ё табиий офатлар, ё давлат органларининг қарорлари натижасида юз беради (йирик транспорт фалокатлари юз берган ҳоллар бундан мустасно). Улар, шунингдек, олдини олиб бўлмайдиган ҳолат ҳисобланиши мумкин. Бироқ бу масала одатда бирмунча мунозаралидир. Чунки, масалан, олди-сотди шартномаси бўйича сотувчи мол ташиш йўналишини ўзгартириши орқали юз берган қийинчиликни четлаб ўтиш чораларини кўриши лозим бўлади. Шунинг ҳисобга олиш керакки, сотувчи транспорт қийинчилиги юз берган пайтда (масалан, чегара ёпилган вақтда) сотишга мўлжалланган товарга эга эканлигини (шу пайтда товар унинг қўлида ҳақиқатда мавжудлигини) исботлаб бериши керак бўлади.

Давлат органларининг ҳужжатлари. Бу турдаги ҳолатлар жавобгарликдан озод қилиш асослари

ҳисобланувчи ҳолатларга доир назарияларда алоҳида ўрин эгаллайди, чунки ушбу масалада етарлича қарама-қарши қарашлар мавжуд. Мазкур масала Франция доктринасида ҳар томонлама кенг ишлаб чиқилган, шу туфайли халқаро савдо муомаласига нисбатан олганда "Принцип ҳужжати" (fait duprince) деган француз атамасидан фойдаланиш мумкин. Даставвал ушбу атама билан давлат органларининг бир томонлама ҳужжатлари қамраб олинар эди. Кейинчалик ушбу ҳужжатлар қаторига миллатлараро хусусиятга эга бўлган органлар (масалан, БМТ) ҳужжатлари ҳам киритилди.

Мажбуриятларни бажариш мумкин эмаслиги экспортнинг тақиқланиши ёки давлат ёхуд халқаро ташкилотларнинг бошқа қарорлари (масалан, эмбарго қўлланилиши) туфайли юз бериши мумкин. Аммо турли давлатларнинг доимий фаолият юритувчи арбитраж органлари турлича қарашлар ва ёндашувларга эгадирлар. Шунинг эса сақлаш лозимки, олди олиб бўлинмайдиган кучлар муайян шартнома ижросига таъсир этадиган бўлсагина, жавобгарликдан озод қилиш асоси деб тан олинishi мумкин.

Вазиятнинг фавқулодда тарзда ўзгариши концепцияси халқаро савдо ҳуқуқида лотинча *rebus sic stantibus* атамаси билан аталади. Ушбу атама лотинча "шартномалар бажарилиши шарт" деб аталувчи катъий қонидани юмшатишга қаратилган.

Шартномаларнинг бундай шартларига нисбатан ҳам кўпинча инглизча "hardship" атамаси қўлланилади.

Ушбу қондаларнинг татбиқ этилиши зарурати ҳўжалик муомаласи барқарорлигини айниқса ижтимоий-иқтисодий ўзгаришлар юз бераётган шароитда сақлаб туриш учун юзага келади, дегувчи айрим муаллифлар фикрига қўшилиш мумкин.

Мазкур қонидани қўллашнинг асосий шarti вазиятнинг фавқулодда (жиддий равишда) ўзгариши ҳисобланади.

Вазиятнинг ўзгариши у таъсир этадиган предметга ёки юз берган ўзгариш хусусиятларига кўра таснифланиши мумкин. Баъзи бир ҳуқуқий тизимлар предмет асосида, бошқалари эса ўзгариш хусусиятларига кўра ажратилади.

Айтиш мумкинки, бу ҳолатлар тарафлардан бирининг мажбурияти бажарилиши учун фавқулодда қийинчиликлар келтириб чиқариш ёки бу мажбурият бажариладиган бўлса, ҳар икки томон учун катта зарар келтиришга сабаб бўлиши ҳамда ушбу ҳолатларнинг вужудга келиш эҳтимолини шартнома тузиш пайтида олдиндан кўриш мумкин эмаслиги бундай ҳолатларга ҳавола қилишнинг асосий шarti бўлиб ҳисобланади.

Халқаро савдо муомаласи амалиётида вазият фавқулодда тарзда ўзгаришининг қуйидаги кўринишлари тез-тез учраб туради:

- шартнома тузиш пайтида мавжуд бўлган шарт-шароитнинг барҳам топиши (масалан, қарздор томонда шартноманинг бажарилишини жуда мураккаблаштирадиган даражадаги молиявий қийинчиликларнинг юз берганлиги);

- шартнома имзоланаётган пайтда мавжуд бўлмаган янги шарт-шароитнинг юзага келганлиги (масалан, ишлаб чиқариш технологиясининг тубдан янгиланиши, янги бож тарифларининг жорий этилиши, давлат сиёсатида юз берган ўзгаришлар туфайли жиддий чеклашларнинг жорий этилиши ва ҳ.к.).

Жавобгарликдан озод қилишнинг биринчи ва аниқ шarti, энг аввало, энгиб бўлмас кучлар пайдо бўлиши фактининг ўзидир. Фақат шартнома тузилиб,

имзоланганидан кейин юз берган ҳолатларга мажбурият учун жавобгарликдан озод қилишнинг асоси (ижронинг кейинчалик мумкин бўлмай қолиши деб аталувчи ҳодиса) сифатида тан олинishi мумкин.

Юқорида кўрсатиб ўтилган ҳолатлар асосий мезонларга мувофиқ келгандагина жавобгарликдан озод қилишнинг асоси бўла олади, ушбу асосий мезон вазифасини энгиб бўлмас куч ҳисобланувчи ҳолат билан шартнома бажарилмасдан қолганлиги факти ўртасида мавжуд бўладиган сабабий боғланиш ўтайди.

Ушбу алоқадорлик бевосита бўлиши фараз қилинади. Арбитраж амалиётига кўра, агар ҳодиса шартномада назар тутилган муддат ўтганидан сўнг юз берган бўлса, бунда сабабий боғланиш узилган ҳисобланади. Шунинг унутмаслик керакки, мажбуриятнинг бажарилишини кечиктирган қарздор ижро муддати ўтгандан кейин юз берган энгиб бўлмас ҳолатларга ҳавола қилиши ва шу асосда жавобгарликдан озод қилиниши мумкин эмас.

Энгиб бўлмас куч билан мажбуриятнинг бажарилмай қолиши ўртасида сабабий боғлиқлик мавжудлигини исботлаш қарздорнинг зиммасига юклатилган бўлиб, у шартнома бўйича ўз мажбуриятини бажариш учун барча зарур чораларни кўрганлигини исботловчи далилларни, гарчи бундай уринишлар ижобий натижа бермаслиги олдиндан маълум бўлса-да, тақдим этиши лозим.

Жавобгарликдан озод қилишнинг учинчи асоси мажбуриятни бажариб бўлмастидир. Бу асос энгиб бўлмас кучлар билан боғлиқ бўлган ҳолатларни тартибга солувчи миллий қонунчилик нормаларидан келиб чиқмайди, аммо адабиётларда ва арбитраж қарорлари амалиётида энгиб бўлмас ҳодисалар мажбуриятни бажаришга муайян тўсқинлик яратган бўлса, бу ҳол жавобгарликдан озод қилишга асос бўлмаслиги ҳақидаги қарашлар қарор топган.

Халқаро савдо муносабатларидаги кўпчилик мажбуриятларга нисбатан мажбуриятнинг бажарилиши учун зарур барча шароитлар яратилишига (молиявий маблағлар мавжудлиги, хомашё, энергия, иш кучи, қайта ишловчилар имконияти, транспорт воситалари ва бошқалар) қарздор масъулдир деган қоида қўлланилади. Ушбу воситаларнинг йўқлиги ёки уларни олиб бўлмастиди (башарти бу ҳол объектив тўсқинликлар билан боғлиқ бўлмаса) жавобгарликдан озод этишга асос бўладиган ҳолат бўлиб ҳисобланмайди. Агар бажариб бўлмастик қарздорга боғлиқ бўлмаган ҳолатлар (воқеа, ҳодисалар) билан боғлиқ бўлса, юқорида санаб ўтилган асосларнинг бирига тааллуқли бўлади.

Б.Б.Самарходжаев
 Доктор, юридических наук, профессор

ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, МЕТОДЫ И ФУНКЦИИ ИНВЕСТИЦИОННОГО ПРАВА

Правовое регулирование инвестиционных отношений на национальном и международном уровне ведет к формированию соответствующих систем регулирования, т.е. применительно к рассматриваемой проблематике, становлению инвестиционного права.

Прежде чем перейти к раскрытию понятия инвестиционного права проведем анализ высказываний различных авторов по этому вопросу.

Р.Б. Бозоров рассматривает, инвестиционное право как "совокупность правовых норм упорядочения общественных отношений по поводу привлечения, реализации и контроля над инвестицией, в том числе отношения, возникающие из публично-правовых отношений по государственной регистрации и ответственности сторон инвестиционных отношений"¹.

С.П. Мороз отмечает: "Инвестиционное право представляет собой цельное правовое образование, отличающееся единством образующих его институтов, объединяющее нормы различных отраслей права. В связи с чем, *инвестиционное право* является *комплексной отраслью права*, сосуществующей наряду с основными отраслями права, и занимает свое особое место в системе права"².

Гущин В.В. и Овчинников А.А. дают определение инвестиционного права как отрасли права, представляющей собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения по поводу привлечения, использования и контроля за инвестициями и осуществляемой инвестиционной деятельностью, а также отношения, связанные с ответственностью инвесторов за действия, противоречащие законодательству³.

По мнению И.З. Фархутдинова и В.А. Трапезникова "инвестиционное право является комплексной, существующей наряду с основными, отраслью права и занимает особое место в правовой системе"⁴.

Несколько ранее мы отмечали, что "современные рыночные отношения предопределяют развитие инвестиционного права - совокупности юридических норм, регулирующих инвестиционные отношения в условиях существования внутреннего и международного рынка инвестиций. Сущность этого регулирования состоит в создании правовых условий и гарантий инвесторам - собственникам, а также в определении соответствующих организационно-правовых форм инвестирования: совместных предприятий, иностранных предприятий, их филиалов и т.д." и "инвестиционное право можно отнести к комплексной отрасли в системе националь-

ного права со своей внутренней структурой, разделённой на определённые элементы, институты"⁵.

С реалий настоящего времени, наверное, следует отметить, что все приведенные определения имеют свои недостатки и неполны. Например, С.П. Мороз, И.З. Фархутдинов и В.А. Трапезников констатируют лишь "комплексность инвестиционного права", мы также ограничились констатацией этого факта, добавив положение о том, что "инвестиционное право представляет собой совокупность юридических норм, регулирующих инвестиционные отношения в условиях существования внутреннего и международного рынка инвестиций".

Наиболее полное определение было дано Гущиным В.В. и Овчинниковым А.А. Но здесь следует отметить, что именно в соответствии с данным ими определением, мы не являемся сторонниками отнесения инвестиционного права к отрасли права⁶ в системе права. На наш взгляд, учитывая убеждения названных выше авторов, в указанном выше месте им следовало бы дать понятие инвестиционного права в качестве не "отрасли", а в качестве "комплексной отрасли права"⁷. Аналогичное определение дано и Р.Б. Бозоровым.

В связи с изложенным выше, попытаемся изложить собственное определение инвестиционного права исходя из настоящего положения дел в этом направлении.

Итак, инвестиционное право – комплексная отрасль в национальной системе права, состоящая из совокупности норм частного и публичного, национально-правового и международно-правового характера, регулирующих инвестиционные отношения (общественные отношения по осуществлению инвестиционной деятельности).

Попробуем обосновать сформулированное нами определение.

Как известно предмет правового регулирования составляют однородные общественные отношения, объективно требующие применения к ним особого (специфического) режима регулирования.

Именно инвестиционные отношения представляются собой предмет инвестиционного права.

Если обратится к анализу различных научных позиций по данному вопросу, то среди них можно отметить

⁵ Самарходжаев Б.Б. Проблемы правового регулирования отношений по инвестициям в Республике Узбекистан (международно-частноправовой аспект). Диссер. на соиск. ученой степени доктора юридических наук. – Т.: 2003. – С.39.

⁶ Следует отметить особенность общих взглядов авторов, подготовивших учебники и учебные пособия по инвестиционному праву. Так, есть убежденные сторонники отнесения инвестиционного права к отрасли права (Богатырев А.Г.). Но все же большинство авторов относят инвестиционное право к комплексной отрасли права, но практически все из них допускают в той или иной мере отнесение инвестиционного права к отрасли права. В связи с этой особенностью в ссылках на соответствующую литературу данных авторов время от времени встречаются высказывания об инвестиционном праве как отрасли права.

⁷ На С. 7 (Гущин В.В. Инвестиционное право : Учебник / В.В. Гущин, А.А. Овчинников. – изд. 2-е перераб. и доп. – М.: Эксмо, 2009.) указанными авторами отмечается, что "в условиях интенсивно развивающейся инвестиционной деятельности, в том числе с иностранным участием, в системе российского права сформировалась новая комплексная отрасль – инвестиционное право" и на С. 9 они отмечают: "...необходимо признать комплексность исследуемых отношений, в связи с чем можно выделить присущие инвестиционным отношениям существенные признаки".

¹ Бозоров Р.Б. Инвестиционное право: Учебник. – Душанбе, ТГНУ, 2008. – С.9.

² Мороз С.П. Инвестиционное право: Учебник. – 3 изд., перераб. и доп. – Алматы: КазГЮУ, 2006. – С. 18.

³ Гущин В.В. Инвестиционное право : Учебник / В.В. Гущин, А.А. Овчинников. – изд. 2-е перераб. и доп. – М.: Эксмо, 2009. – С.7.

⁴ Фархутдинов И.З. Инвестиционное право: учеб.-практ.пособие / И.З. Фархутдинов, В.А. Трапезников. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – С. 12.

мнение Р.Б.Бозорова, который рассматривает предмет правового регулирования инвестиционного права как "комплекс правовых отношений по поводу реализации капиталовложений, который уже сложился"¹.

С.П. Мороз отмечает: "Предметом правового регулирования инвестиционного права выступают инвестиционные отношения, которые, в самом общем виде можно определить как общественные отношения, возникающие в процессе осуществления инвестиционной деятельности"².

В.В. Гуцин и А.А.Овчинников также считают, что "предмет инвестиционного права составляют инвестиционные отношения"³.

И.З. Фархутдинов, В.А. Трапезников отмечают, что "предметом правового регулирования инвестиционного права является обособленная группа инвестиционных отношений, отражающих объективные условия существования и развития инвестиционного процесса и (или) инвестиционной деятельности"⁴.

Другие авторы отмечают, что "предметом регулирования международного инвестиционного права является движение капиталов между различными государствами. Это диктует и формулирование задачи международного инвестиционного права, которую исследователи-правоведы видят в том, чтобы "создать международно-правовой режим трансграничного движения капиталов, а также взять под контроль, унифицировать внутренний правовой режим, касающийся импорта и экспорта капиталов. Решение этой задачи представляется маловероятным в обозримом будущем, однако именно эта задача определяет направленность развития международного инвестиционного права"⁵.

Специфика предмета инвестиционного права состоит в том, что во-первых, инвестиционные отношения представляют собой сложные отношения – они лежат в основе общественного процесса воспроизводства; в них участвуют многочисленные субъекты права (физические, юридические лица (иные образования), государства); разными бывают виды и формы инвестиций – прямые и портфельные (предпринимательская форма), ссудные, частные, государственные и т.п.

Во-вторых, инвестиционные отношения объективно существуют как внутри, так и вне отдельной страны.

В-третьих, данные отношения предполагают публично-правовое и частноправовое регулирование. Публично-правовое регулирование предполагает создание условий и гарантий инвестирования посредством заключения (присоединения) отдельной страной межгосударственных многосторонних и двусторонних соглашений, принятия национального законодательства. Данное регулирование предполагает наличие «вертикальных» отношений (неравные отношения) субъектов инвестирования с государственной властью.

¹ Бозоров Р.Б. Инвестиционное право: Учебник. – Душанбе: ТГНУ, 2008. – С. 11.

² Мороз С.П. Инвестиционное право: Учебник. – 3 изд., перераб. и доп. – Алматы: КазГЮУ, 2006. – С. 21.

³ Гуцин В.В. Инвестиционное право: Учебник / В.В. Гуцин, А.А. Овчинников. – изд. 2-е перераб. и доп. – М.: Эксмо, 2009. – С. 9.

⁴ Фархутдинов И.З. Инвестиционное право: учеб.-практ. пособие / И.З. Фархутдинов, В.А. Трапезников. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – С. 15 – 16.

⁵ Международное коммерческое право: учеб. пособие / Под общ. ред. В. Ф. Попондопуло. – 2-е изд., стер. – М.: Омега-Л, 2006. – С. 105.

Частноправовое регулирование инвестиционных отношений предполагает регулирование видов и форм инвестирования; определение правового статуса субъектов отношений по инвестициям, т.е. наделение конкретных субъектов инвестирования соответствующим статусом или правами и обязанностями по отношению друг другу; правовой природы инвестиционных соглашений. В частноправовом регулировании наблюдается "горизонталь" в отношениях между субъектами инвестирования с равным статусом, наделенных самостоятельностью и автономной волей.

Правовое регулирование инвестиционных отношений состоит из двух частей:

1. Национально-правовое (публично-правовое (нормы конституционного, административного права) и частноправовое (нормы гражданского права));

2. Международно-правовое (публично-правовое (нормы международного публичного права, точнее его института – международного экономического права) и частноправовое (нормы международного частного права))⁶.

В связи с этим, движение капиталов (внутренних инвестиций) того или иного государства регулируется правовыми нормами данного государства (национально-правовое регулирование (внутреннее инвестиционное законодательство)).

Движение же капиталов (внешних инвестиций, иностранных инвестиций) вне рамках одного государства регулируются как нормами международного публичного права, так и нормами международного частного права. Вследствие этого можно констатировать, что международно-правовое регулирование инвестиционных отношений осуществляется посредством правовых норм, как международного публичного права, так и международного частного права.

Таким образом, исходя из данного нами определения инвестиционного права, анализа теоретических высказываний различных авторов (которые в большинстве своем схожи во мнениях) можно сформулировать следующее: Предметом правового регулирования инвестиционного права являются инвестиционные отношения, возникающие из осуществления инвестиционной деятельности, как на национальном, так и международном уровне.

Общеизвестно, что наряду с наличием обособленного предмета, установление метода регулирования имеет основополагающее значение при разрешении вопроса о допустимости выделения отдельной отрасли права.

В связи с этим, исследуя специфику инвестиционных отношений и систему регулирующих норм в данной сфере, представляется важным остановиться на анализе ключевых методов инвестиционного права.

Как известно метод в теории права трактуется также как способы, средства и приемы правового регулирования, посредством которых оказывается необходимое и надлежащее воздействие на волевые общественные отношения.

Академик Рахманкулов Х.-А.Р. отмечает, что под методом правового регулирования общественных отношений, применяемым в той или иной отрасли права, понимается совокупность способов, средств и приемов, посредством которых право воздействует на отношения между субъектами, складывающиеся вследствие осо-

⁶ См.: Богатырев А.Г. Инвестиционное право. – М.: Росс. Пра-во, 1992. – С.31.

бых свойств предмета правового регулирования¹.

Метод правового регулирования инвестиционного права представляет собой – отмечает С.П.Мороз – совокупность приемов и способов воздействия на инвестиционные отношения как на основе дозволяющих или разрешающих норм, так и на основе обязывающих и запрещающих норм. В первом случае, имеется в виду диспозитивное (разрешающее) регулирование, во втором случае – императивное регулирование. Инвестиционное право, как и всякая другая комплексная отрасль права, применяет оба способа регулирования (диспозитивный и императивный) в одинаковой мере².

А.Г.Богатырев, "исходя из специфики инвестиционных отношений, круга и уровня субъектов", указывает, что "инвестиционное право по логике регулирования инвестиционного процесса включает в себя нормы публично-правового и частноправового характера". Это сочетание представляет собой, таким образом, способ или метод правового регулирования инвестиционных отношений³.

Р.Б.Бозоров считает, что метод правового регулирования инвестиционного права – это диспозитивный и императивный. Диспозитивность – означает возможность граждан и юридических лиц по своему усмотрению приобретать свои гражданские права своей волей и определять соответствующие правила поведения в их осуществлении. Императивный метод регулирования инвестиционных отношений осуществляется посредством таких государственных инструментов, как налоговые, таможенные платежи, ведение государственного реестра субъектов инвестиционной деятельности.

Метод правового регулирования инвестиционного права, также как и предмет правового регулирования является комплексным, т.е. сочетает в себе как публичные, так и частноправовые нормы, которые в совокупности составляют инвестиционное право⁴.

По мнению Н.Н.Вознесенской основные методы регулирования иностранных капиталовложений в принимающих странах обычно сводятся к следующему:

– в валютном законодательстве устанавливаются ограничения (или даже запрет) на вывоз прибылей и основного капитала. Таким образом, правительство страны-реципиента влияет на приток иностранных инвестиций;

– разрешается свободный перевод капитала и прибылей, устанавливаются льготы для инвесторов, которые помещают свои капиталы в отдаленных районах или создают "новые" отрасли промышленности, что способствует привлечению и желаемой направленности инвестиций;

– при помощи соответствующего регулирования налогов достигается помещение иностранного капитала в желаемой правовой форме, например в форме холдинговых компаний⁵.

Таким образом, прослеживается наличие опреде-

ленной специфики метода правового регулирования исследуемой сферы инвестиционных отношений.

Исходя из специфики предмета инвестиционного права, законодатель в некоторых случаях предусматривает установление прав и обязанностей в силу заключенного договора, в других случаях – в связи с актом применения права (предписание антимонопольного органа), в третьем случае права и обязанности прямо вытекают из закона (обязанность государственной регистрации). Нормы инвестиционного права могут предоставлять возможность более или менее самостоятельно решать вопрос об объеме прав и обязанностей (диспозитивные нормы), могут носить рекомендательный характер, а могут исчерпывающе определить объем субъективного права или обязанность (императивные нормы). Субъекты инвестиционных правоотношений могут находиться в равноправном или подвластном положении (горизонтальные отношения между инвесторами и вертикальные отношения между инвесторами и государством не идентичны). Защита установленных прав и применение санкций при невыполнении обязанностей могут осуществляться разными средствами – гражданско-правовыми, административными, финансовыми, уголовными и в различном порядке – административном, судебном. Таким образом, взаимосвязь свободы при осуществлении частных интересов с государственным властным воздействием там, где это диктуется публичными интересами, а также учет рекомендаций компетентных органов – это основные характеристики метода правового регулирования инвестиционного права⁶.

Итак, анализ высказываний о методе правового регулирования инвестиционных отношений позволяет прийти к заключению о том, что он имеет присущую ему особенность, состоящую в том, что приемы и способы воздействия на инвестиционные отношения сочетают в себе как диспозитивное, так и императивное регулирование; такое регулирование включает в себя нормы частноправового и публично-правового характера. Сочетание же диспозитивного и императивного регулирования инвестиционных отношений имеет как национальный, так и международный характер.

В связи с этим можно сделать вывод, в соответствии с которым метод инвестиционного права представляет собой сочетание диспозитивного и императивного регулирования инвестиционных отношений, включающих в себя как частноправовые, так и публично-правовые нормы и имеющие как национальный, так и международный характер.

Инвестиционное право, как и другие отрасли, имеет свои функции.

В теории государства и права функциям уделено достаточно внимания. З.М. Исламов отмечает: «... многолетний опыт исследования понятия «функция права» не привел до сих пор к единообразному пониманию проблемы. Однако, если сгруппировать различные точки зрения по этому вопросу, то можно убедиться, что под *функцией* понимают или *социальное назначение права, или направление правового воздействия на общественные отношения, или то и другое, взятые вместе*⁷.

¹ Гражданское право (Общая часть). Учебник. / Отв. редактор Х.-А.Р. Рахманкулов. – Т.: Издательство ТГЮИ, 2010. – С. 35.

² Мороз С.П. Инвестиционное право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. – Алматы: КазГЮУ, 2006. – С.14.

³ Богатырев А.Г. Инвестиционное право. – М.: Российское право, 1992. – С.33.

⁴ Бозоров Р.Б. Инвестиционное право: Учебник. – Душанбе, ТГНУ, 2008. – С.18.

⁵ Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции: Россия и мировой опыт (сравнительно-правовой комментарий). – М.: Инфра-М., 2002. – С. 2.

⁶ Гуцин В.В. Инвестиционное право: Учебник / В.В. Гуцин, А.А. Овчинников. – изд. 2-е перераб. и доп. – М.: Эксмо, 2009. – С.12.

⁷ Исламов З.М. Общество. Государство. Право (вопросы теории). - Ташкент, «Адолат», 2001. – С. 368.

Функция права представляет собой роль, которую осуществляет право или определенный правовой институт, и конкретные направления правового регулирования (воздействия) на поведение субъектов права¹.

В известной степени можно выделить две группы критериев, которые лежат в основе дифференциации функций инвестиционного права: 1) внешние, в соответствии с которыми выделяют так называемые социальные функции права (в данном случае инвестиционному праву присуща, например, воспитательная функция), и 2) внутренние. Последние вытекают из самой природы права, способов его воздействия на поведение людей, особенностей форм реализации. В этом случае выделяют регулятивную и охранительную функции инвестиционного права.

Регулятивная и охранительная функции – это функции права, которые определяют необходимость его существования как социального института общества.

Регулятивную функцию инвестиционного права можно определить как обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов инвестиционного права в целях закрепления и содействия развитию отношений, соответствующих интересам общества, государства и граждан.

Наиболее характерными путями (способами) осуществления регулятивной функции инвестиционного права являются:

- определение посредством норм права статуса инвесторов;

- установление правового порядка размещения инвестиций, включая порядок создания и лицензирования совместных предприятий;

- определение юридических фактов, связанных с возникновением, изменением и прекращением инвестиционных правоотношений, включая инвестиционные договоры и соглашения;

- определение оптимального типа правового регулирования (общедозволительного, разрешительного) применительно к конкретным общественным отношениям по допуску иностранных инвесторов в экономику страны;

- определение оптимального режима обеспечения прав и законных интересов иностранных инвесторов на территории России путем предоставления необходимых гарантий и льгот.

Охранительная функция инвестиционного права – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых, наиболее важных для общества отношений, их неприкосновенность и вытеснение вредных данному обществу отношений.

Специфика охранительной функции состоит в следующем. Во-первых, она характеризует право как особый способ воздействия на поведение людей, выражающийся во влиянии на их волю угрозой санкций, установлением запретов и реализацией юридической ответственности.

Во – вторых, она служит информатором для субъектов инвестиционных отношений о том, какие социальные ценности взяты под охрану государством по

средством правовых предписаний.

В-третьих, она является показателем политического и культурного уровня общества, гуманитарных начал, содержащихся в инвестиционном праве.

Характерные черты охранительной функции инвестиционного права прослеживаются более четко, если ее сравнить с правоохранительной деятельностью государства. Общее назначение последней сводится к тому, чтобы обеспечить неуклонное выполнение субъектами права требований закона, т. е. обеспечить режим законности. Достигается это выявлением правонарушений, их расследованием, привлечением к ответственности виновных. Однако инвестиционное право имеет в своем распоряжении лишь ограниченный комплекс мер правоохранительного назначения (например, меры банкротства совместного предприятия, отзыва лицензии на право разработки месторождения в рамках соглашения о разделе продукции и т. д.).

Таким образом, охранительная функция инвестиционного права характеризуется комплексностью правоохранительных норм, включая нормы гражданского, предпринимательского, финансового, административного, уголовного, гражданского процессуального, уголовно – процессуального, арбитражного процессуального отраслей права, а также правоохранительную деятельность государства как материальной гарантией соблюдения требований инвестиционного права. Кроме того, охранительная функция направлена на охрану инвестиционных отношений, а правоохранительная деятельность – на охрану самого инвестиционного права².

По мнению С.П.Мороз, регулятивная функция инвестиционного права обусловлена тем, что инвестиционное право определяет порядок и основания осуществления инвестиций. Охранительная функция инвестиционного права заключается в том, инвестиционное право стоит на страже субъективных прав и обязанностей инвесторов и других участников инвестиционных отношений и способствует их восстановлению. Воспитательная функция инвестиционного права проявляется в том, что инвестиционное право воспитывает у граждан уважение к закону, поскольку в цивилизованном обществе законопослушность – это норма, а не исключение³.

Здесь следует обратить внимание и на следующее: «... система функций – это не есть что-то неизменное, раз и навсегда данное. Иными словами, если та или иная сфера общественной жизни становится общезначимой, то оказывается правомерным ставить вопрос о существовании соответствующей социальной, общеправовой функции»⁴.

Итак, здесь мнения едины и мы солидарны с выводом о том, что инвестиционное право выполняет регулятивную, охранительную и воспитательную функции.

¹ См. подробнее: Радько Т.Н. Функции права. В кн.: Общая теория права. Курс лекций. – Нижний Новгород, 1993. <http://www.pravoteka.ru>

² Гуцин В.В. Инвестиционное право: Учебник / В.В. Гуцин, А.А. Овчинников. – изд. 2-е перераб. и доп. – М.: Эксмо, 2009. С.14-17.

³ Мороз С.П. Инвестиционное право: Учебник. – 3 изд., перераб. и доп. – Алматы: КазГЮУ, 2006. – С. 36.

⁴ Исламов З.М. Общество. Государство. Право (вопросы теории). - Ташкент, «Адолат», 2001. – С. 371.

Р.Бозоров
Кандидат юридических наук

**ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НАРУШЕНИЯ
ИНВЕСТИЦИОННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН**

Одним из малоизученных в сфере инвестиционного законодательства является вопрос о юридической ответственности участников инвестиционных правоотношений. И это имеет свои основания. Инвестиционное право как комплексная отрасль права, включающая в себя частноправовое и публично-правовое регулирование¹, может быть взаимосвязано с гражданско-правовой и административно-правовой ответственностью. Исходя из этого, вопросы ответственности в инвестиционном праве выступают в виде гражданско-правовой; материально-правовой; административно-правовой; дисциплинарно-правовой и уголовно-правовой ответственности.

Вообще вопросы ответственности в юридической литературе освещались достаточно широко², в том числе и проблемы позитивной³, и специальной⁴ ответственности. Не вдаваясь в дебри этих дискуссий, хотелось бы указать на общепризнанное понятие ответственности – это мера государственного принуждения в случае нарушения норм права. Отсюда вытекает, что субъектом применения санкции в отношении нарушителя правовых норм выступает государство. Последнее принимает соответствующие меры воздействия относительно субъекта, который нарушил или ненадлежащим образом выполнил возложенные на него юридические обязанности. Исходя из этого, следует согласиться с утверждением О.С. Иоффе, который подчеркивает: «Едва ли нужно доказывать, что ответственность составляет одну из самых общих проблем права: без нее была бы лишена юридической охраны выполняемая правом регулятивная функция»⁵. То есть, посредством применения ответственности праву удастся регулировать общественные отношения.

Ответственность, как правило, не возникает случайно, т.е. спонтанно, для ее возникновения необходимо наличие правонарушения, которое по своей сути является общественно – опасным и посягает на субъективное право физических и юридических лиц, и с его совершением нарушается правовая норма. С совершением правонарушения наступают отрицательные последствия для его субъекта как личного,

так и имущественного характера. Первое связано с уголовно – правовым, а второе присуще остальным классическим видам ответственности, особенно в сфере гражданско-правовой ответственности. К существенным критериям ответственности следует отнести механизм его осуществления, который происходит в процессуальной форме. Следует подчеркнуть, что система отрасли права состоит из материально-правовых и процессуально-правовых отраслей, к которым относятся комплексные отрасли права, в том числе и инвестиционное право. При нарушении материально-правовых норм приходят в действие процессуально – правовые нормы. Иными словами, когда действует материально-правовая норма без нарушения закона, надлежащим образом выполняются контрагентом договорные условия, не причинен ущерб имуществу работодателя и т.д., речь о реализации процессуального права, как правило, не должна идти. Ситуация будет обратной, когда умышленно или по неосторожности нарушаются нормы материально-правового характера, в подобных обстоятельствах процессуально – правовая норма будет реализована. Последним квалифицирующим признаком юридической ответственности в инвестиционном праве является применение государственного принуждения. При наличии указанных признаков следует вести речь о юридической ответственности в инвестиционном праве.

Возвращаясь к вышеуказанному, следует сказать, что инвестиционное право как комплексная отрасль права уже сложилось, однако вопросы юридической ответственности в инвестиционном праве находятся на стадии становления. Это связано с тем, «что законодатель всё ещё недооценивает роль и значение юридической ответственности как способ повышения эффективности инвестиционного законодательства»⁶. Так, Закон Республики Таджикистан «Об инвестициях» посвящает одну статью (ст. 23), относящую к ответственности за нарушение закона. В ней подчеркивается, что физические и юридические лица, нарушающие требования настоящего закона, привлекаются к ответственности в соответствии с законодательством Республики Таджикистан. Достоинство этого Закона состоит в том, что он, закрепляя ответственность, тем самым подчеркивает, что субъекты инвестиционных отношений несут ответственность за нарушение инвестиционного закона в соответствии с законодательством Республики Таджикистан. Аналогичная норма не предусматривалась в ранее действовавшем Законе Республики Таджикистан «Об иностранных инвестициях в Республике Таджикистан». Это имело свое основание. Данный закон был принят с момента приобретения Республикой Таджикистан независимости, соответственно существовала объективная необходимость любой ценой привлекать иностранные инвестиции в экономику республики, что являлась единственным условием становления и развития отечественного производства. Однако, отсюда не следует вывод, что к иностранным инвесторам не применялась ответственность. Иностранному инвестору устанавливался национальный режим, в связи с этим при нарушении ими правовой нормы отечественного законодательства, безусловно, они привлекались к ответственности.

¹ См.: Самарходжаев Б.Б. Вопросы ответственности в инвестиционных правоотношениях. // Ответственность в гражданском праве. Материалы международной научной практической конференции. Алматы, 2006. С.187.

² См.: Иоффе О.С. Размышления о праве.// Гражданское законодательства Республики Казахстан. Астана, 2002. 68 стр. Рахманкулов Х. Обязательственное право. Ташкент, 2005. 294 стр.; Менглиев Ш. Восстановительные правоотношения в советском гражданском праве. Душанбе, 1986. 115 стр.; и др.

³ См.: Аренов А.Е. Мухитдинов Н.Б. Ильющенко Л.В. Правовое обеспечение рационального природопользования. – Алматы: 1985. С.102-103.

⁴ Ответственность в системе управления (вопросы теории и практики). /Под ред. Белоусова. М.: Прогресс, 1987. С.14-15.

⁵ См.: Иоффе О.С. Размышления о праве.// Гражданское законодательство Республики Казахстан. Астана.2002. С.53.

⁶ См.; Мороз С.П. Инвестиционно- правовая ответственность. // Ответственность в гражданском праве. Материалы международной научно-практической конференции /Отв, ред. М.К. Сулейменов. Алматы, 2003. С.129.

Ныне действующий Закон Республики Таджикистан «Об инвестициях» устанавливает равную ответственность всех физических и юридических лиц за нарушение инвестиционного законодательства, в том числе инвесторов. Иными словами, юридическая ответственность в инвестиционном праве является частью гражданско-правовой; административно-правовой; материально-правовой; дисциплинарно-правовой и, наконец, уголовно-правовой ответственности.

Инвестиционное право зародилось в недрах гражданского права и последнее для инвестиционного права признается как материнская отрасль.¹ Поэтому установленные в гражданском законодательстве вопросы ответственности для инвестиционного права имеют определенное правовое значение. По мнению Х.Р. Рахманкулова: «В условиях рыночной системы хозяйствования гражданско-правовую ответственность следует рассматривать, как состояние взаимного принуждения сторон договора к исполнению обязательства под воздействием санкций, предусмотренных законом и договором. Посредством вложения гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательства реализуются санкции, установленные не только законом, но и договором.² Существуют и другие точки зрения относительно данного вопроса.³ Гражданско-правовая ответственность, если она предусмотрена в договоре, называется договорной, так как основная масса инвестиционных отношений возникает на основе договора. Инвестор осуществляет инвестиционную деятельность на основе заключенного инвестиционного договора, при этом предусматривается взаимная ответственность сторон при неисполнении или ненадлежащем исполнении условий договора.

Наряду с этим инвестиционному праву присуща и внедоговорная ответственность. Так, юридическая ответственность в инвестиционном праве возникает, когда органы государственной власти необоснованно вмешиваются в сферу инвестиционной деятельности или издадут неправомерный акт, ущемляющий интересы инвестора, и в связи с этим наносят ему ущерб. Здесь отсутствуют договорные отношения между субъектами инвестиционной деятельности, поэтому она и называется внедоговорной. Гражданско-правовая ответственность направлена на компенсацию вреда и имеет восстановительный характер.

В инвестиционном праве особое место занимает административная ответственность. Основанием возникновения административно-правовой ответственности является совершение административного правонарушения. Кодекс Республики Таджикистан «Об административных правонарушениях» определяет правонарушение как поступок, посягающий на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления, противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие либо бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

¹ См.: Мороз С.П. Инвестиционное право, Алматы, 2006. С.33.

² См.: Рахманкулов Х.Р. Обязательственное право. Ташкент, 2005. С. 128

³ См.: Братус С.Н. Юридическая ответственность и законность. - М.; Юрид. лит., 1976. С.4.; Матвеев Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности М ; Юрид лит., 1970. С-46-47; и др.

Вопросы административной ответственности часто возникают в сфере регулирования инвестиционных отношений. В рамках регламентации отношений, связанных с инвестицией, в основном реализуются публично-правовые нормы. Для обоснования этого взгляда достаточно обратиться к положению ст. 14 Закона Республики Таджикистан «О лицензировании отдельных видов деятельности», которое устанавливает, что «лицензирующий орган вправе приостанавливать действия лицензий в случае выявления неоднократных нарушений или грубого нарушения лицензиатом лицензионных требований и условий». Далее «лицензирующий орган обязан установить срок для устранения лицензиатом нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензий... до шести месяцев. Если в течение установленного срока лицензиат не устранил указанные нарушения, лицензирующий орган вправе обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензий». Приведенная норма свидетельствует о наличии административно-правовых мер, которые применяются в инвестиционно-правовых нормах. Аналогичные положения, взаимосвязанные с административно-правовой ответственностью, предусмотрены и в других законодательных актах Республики Таджикистан. К ним следует отнести Закон Республики Таджикистан «О недрах», где определяются основания ответственности недропользователя, к ним относятся: нарушение установленного настоящим Законом порядка пользования недрами; самовольное пользование недрами; нарушение требований, утвержденных в установленном порядке стандартов (норм, правил) по безопасному ведению работ, связанных с использованием недр, по охране недр и окружающей природной среды, в том числе нарушение, ведущее к загрязнению недр и приводящее месторождение полезного ископаемого в состояние, непригодное для эксплуатации; нарушение права собственности на геологическую и иную информацию либо права на ее конфиденциальность; самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых; не обеспечение сохранности зданий, сооружений, а также особо охраняемых территорий и объектов окружающей природной среды при пользовании недрами; уничтожение или повреждение наблюдательных режимных скважин на подземные воды, а также маркшейдерских и геодезических знаков; систематическое нарушение порядка внесения платы при пользовании недрами; невыполнение требований по приведению ликвидируемых или консервируемых горных выработок и буровых скважин в состояние, обеспечивающее безопасность населения, а также требований по сохранности месторождений полезных ископаемых, горных выработок и буровых скважин на время их консервации.

Инвесторы также несут уголовную или иную ответственность в соответствии с законодательством Республики Таджикистан. Уголовную ответственность инвесторы несут за совершение преступлений, установленных Уголовным Кодексом Республики Таджикистан. По сути наказания, предусмотренные в УК Республики Таджикистан имеют суровый характер и, как правило, уголовная ответственность возникает при наличии состава преступления, т.е. объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона преступления.

Уголовный Кодекс Республики Таджикистан в двух разделах закрепляет преступления, относящиеся к

сфере инвестиционной деятельности. Во – первых, раздел IX УК Республики Таджикистан посвящен преступлениям против экологической безопасности и природной среды. В данном разделе одна статья (229) регулирует нарушения правил охраны и использования недр. Как правило, нарушение правил охраны и использование недр возникает при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горно-добывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, а равно самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых, в случае если эти деяния повлекли существенный ущерб. То есть, при наличии незначительного ущерба, как правило, возникает иной вид юридической ответственности, а основания возникновения уголовно-правовой ответственности отсутствуют.

Во-вторых, в разделе XI УК Республики Таджикистан содержатся следующие виды преступлений, взаимосвязанные с предпринимательской деятельностью: воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст.258); незаконное предпринимательство (ст.259); и лжи предпринимательство (ст.260).

Инвестиционная деятельность, как предпринимательская, сопряжена с несением риска. Поэтому нормы, закрепляющие в УК Республики Таджикистан в отношении указанных преступлений, непосредственно образуют состав преступления и в инвестиционной деятельности.

И.Р.Рустамбеков
Юридик фанлар номзоди

ХАЛҚАРО САВДО МУНОСАБАТЛАРИДА НИЗОЛАР ВА УЛАРНИ ҲАЛ ҚИЛИШНИНГ УМУМИЙ ТАМОЙИЛЛАРИ

Турли давлатларнинг жисмоний ва юридик шахслари ўртасида савдо-иқтисодий битимларни тузиш, уларни бажариш жараёнида турли келишмовчиликлар, шартнома шартларини бажармаслик ёки лозим даражада бажармаслик ҳоллари юз бериб туради. Ана шундай вазиятларда низонинг тез ва самарали, энг асосийси, адолатли ҳамда оқилона ҳал этилиши жуда катта аҳамиятга эга. Ушбу вазифанинг мураккаблиги кўп ҳолларда низолашаётган томонларнинг ўз ҳуқуқий тизими ва ҳуқуқий режими билан бир-биридан фарқ қиладиган турли давлатлар ҳудудида жойлашганликлари билан боғлиқ. Бундай ҳолларда халқаро хусусий ҳуқуқнинг коллизия нормаларида назарда тутилган ечимлардан фойдаланилиши табиий, аммо ана шундай ечимни ким топиши, низоларни ҳал қилишнинг халқаро ҳуқуқий механизмлари қандай эканлигини чуқур тушуниб этиш лозим бўлади.

Хусусий ҳуқуққа оид халқаро ҳуқуқий ҳужжатларга кўра ҳам, кўпчилик мамлакатларнинг миллий қонунчилик тизимларига мувофиқ ҳам тарафлар эркининг автономлиги принципи эътироф этилади. Унга кўра, халқаро савдо-сотиқ битимини тузаётган томонлар бошқа масалалар қаторида миллий қонунчилик йўл қўядиган даражада келгусида юз бериши мумкин бўлган низоларни ҳал этиш усуллари масаласини ҳам олдиндан белгилаб олишлари (низонинг миллий судларга ёки халқаро судларга тааллуқлилигини кўзда тутиб қўйишлари) мумкин. Бу нарса шартноманинг арбитраж изоҳига оид қоидаларида назарда тутиб қўйилади.

Битим тузган томонлар низони улардан бири жойлашган давлат судларида кўриб, ҳал этиш ҳақида келишиб олганлари тақдирда ёки муайян мамлакатнинг миллий қонунчилигида айрим турдаги низолар фақат давлат судларидагина кўриб ҳал этилиши мумкинлиги қатъий белгилаб қўйилган ҳолларда (масалан, 1992 йил 20 мартда МДҲ қатнашчиси бўлган давлатлар ўртасида имзоланган "Хўжалик фаолиятини амалга ошириш билан боғлиқ низоларни ҳал этиш тартиби тўғрисида"ги битим 4-моддасининг 3-бандига кўра, кўчмас мулк билан боғлиқ низоларни фақат давлат судларигагина кўриши мумкинлиги белгиланган) низо тегишли давлатнинг процессуал қонунчилигига мувофиқ кўриб ҳал этилади.

Низолар давлат судларида эмас, балки томонлар келишиб танлайдиган нодавлат арбитраж (хўжалик судлари) ёки ҳакамлик судларида кўриб ҳал этилиши белгиланган ҳолларда масала томонлар келишиб олган тарзда ҳал этилади.

Халқаро савдо-сотиқ муносабатлари чоғида юзага келадиган низоларни ҳал этишнинг ҳуқуқий тизимлари яратилган бўлиб, унинг асосий шакли халқаро савдо арбитражлари (ҳакамлик судлари)дир. Айрим муаллифларнинг "арбитраж" ва "ҳакамлик"ни халқаро муносабатлар соҳасидаги мустақил тушунчалар ҳамда

институтлардир, деб талқин этиш ҳоллари учрайди¹. Аммо, бизнинг назаримизда, улар айна бир нарсадир. Бу фикр кўпчилик илмий таърифларда ўз тасдиғини топган².

Ҳакамлик судлари давлат суд маҳкамаларидан анча аввал вужудга келган бўлиб, уларнинг юзага келиш тарихи Қадимги Рим давлатига бориб тақалади. Даставвал ҳакамлик судлари низолашаётган томонларнинг ўз ташаббуслари билан тузилиб, унинг қарорлари ижросини ҳам давлат зўрлиги ва аралашувисиз мустақил равишда таъмин этганлар. Император Юстиниан замонида ҳакамлик қарорлари давлат кучи – мажбурлови орқали бажарилиши белгиланган.

Арбитраж суди деганда, савдо-иқтисодий низони низолашаётган томонлар танлаган ва келишиб ваколат берган бир ёки бир неча жисмоний шахсларнинг кўриб ҳал этиши, улар давлат суд тизимига мансуб бўлмаса-да, чиқарган қарорлари мажбурий тарзда бажариладиган холис орган назарда тутилади.

Феодализм даврида феодал ўз ерида мутлақ ҳоким, ҳам суд, ҳам ҳакам бўлгани туфайли, тижорат арбитражлари ривожланмай қолган. Бироқ саноат ва савдонинг авж олиши, капиталистик муносабатларнинг кенг ёйилиши билан низолар сони кўпайган, уларни ҳал этишнинг мукамал тизимларига эҳтиёж кучайган ва бу ҳол тижорат арбитражларининг ривожини учун туртки бўлган. Тижорат арбитражларининг ҳозирги кўриниши XVIII асрнинг II ярми ва XIX аср бошларига келиб шаклланган ҳамда саноат, транспорт, савдо ва бошқа соҳалардаги низоларни кўриб ҳал эта бошлаган.

Биринчи жаҳон уруши тамом бўлганидан сўнг Париж шаҳрида Халқаро савдо палатасининг ташкил этилиши билан халқаро тижорат арбитражлари фаолиятининг ташкилий ва ҳуқуқий асослари мустаҳкамланиб, улар тез ривожлана бошлаган. Халқаро савдо палатаси ўз фаолиятининг дастлабки кунлариданоқ савдо соҳасида халқаро муносабатлар пайтида юз берувчи низоларни тез, арзон ва узил-кесил (пайсалга солмай) ҳал этиш йўлларини ахтариб топа бошлади.

Халқаро савдо арбитражлари ўз хусусиятларига кўра қуйидаги уч турга бўлинади:

1) халқаро майдонда фаолият юритувчи турли тижоратчи ташкилотлар таъсис этган ва улар тасдиқлаган регламент (қоидалар) асосида иш кўрувчи доимий (стационар) арбитраж судлари (масалан, Лондон халқаро арбитраж суди (London Court of international Arbitration));

2) низолашаётган тарафлар хоҳиши ва келишуви асосида аниқ бир низони кўриб ҳал этиш учун махсус ташкил этиладиган ҳамда низо ҳал этилгач, барҳам топадиган бир марталик (ad hoc) арбитраж судлари;

3) доимий арбитраж судлари билан ad hoc арбитраж судлари ўртасидаги оралиқ мавқени эгалловчи, муайян тижорат ташкилоти ёки доимий тижорат арбитражи махсус регламентда белгиланган шартларга кўра ad hoc тарзида низонинг маъмурий муҳокамасини ташкил этувчи арбитражлар.

Халқаро савдо низоларининг тижорат

арбитражларида кўриб ҳал этилиши ўзининг бир қатор афзал жиҳатларига эга бўлганлиги туфайли кейинги пайтларда машҳур бўлиб бормоқда ва уларда низоларнинг кўрилиши мунтазам ортмоқда.

Низонинг давлат суд тизимига кирувчи суд муассасаларида кўрилиши низо қатнашчиларига қуйидаги ноқулайликларни туғдиради:

а) хорижий давлат суди учун мажбурий бўлган тартиб-қоидалардан беҳабарлик ва шу туфайли низони ҳал этишга оид ҳужжатларни таржима қилиш, ишга адвокатни жалб этиш, расмий таржимон хизматидан фойдаланиш заруратининг юзага келиши;

б) суд процессини суд бўлаётган мамлакат тилида олиб боришнинг шарт эканлиги ва таржиманинг баъзан сифатсиз бўлиши;

в) низонинг бир неча суд босқичларида ҳал этилиши ва шу туфайли унинг чўзилиб кетиши;

г) давлат судларининг ҳар доим ҳам халқаро савдога оид низоларни ҳал қилиш учун керак бўладиган билим ва ваколатга эга бўлмаслиги;

д) низо юзасидан миллий қонунчилик доирасида далиллар тўпланиши ва уларга баҳо берилиши;

е) бир давлат суди чиқарган қарорларнинг бошқа давлат ҳудудида бажарилиши анча қийин эканлиги.

Халқаро савдо арбитражнинг давлатлар одил судлов муассасаларидан афзал жиҳатлари қаторига қуйидагиларни киритиш мумкин:

1) уларнинг фаолиятига халқаро савдо соҳасида ихтисослашган экспертларни жалб этиш имконининг мавжудлиги;

2) низо томонларининг суд таркибига таъсир ўтказиши, унда ўзлари танлаган судьялар қатнашишига эришилиши мумкинлиги;

3) низони ҳал қилиш тартиби ҳам низолашаётган тарафлар фикрига кўра белгиланиши мумкинлиги;

4) низонинг арбитражда кўрилиши давлат судларидагига нисбатан тез ва расмийликлардан анча холи эканлиги;

5) арбитражда иш кўриш одатда омма иштирокисиз (тор доирада) амалга оширилиши;

6) арбитраж жараёни давлат судларида иш кўришга нисбатан арзон ва тез кечиши;

7) қарорнинг томонлар хоҳишини эътиборга олган ҳолда чиқарилиши ҳамда халқаро муомала принциплари ва одатларининг ҳисобга олиниши;

8) халқаро конвенцияларнинг мавжуд тизими халқаро арбитраж қарорларининг бажарилишини таъминлаши.

Низони арбитраж муҳокамасига топшириш низо томонларининг эрки ва хоҳишига биноан амалга оширилади ва арбитражнинг ваколат ҳажми ҳам уларнинг хоҳиши асосида белгиланади (ингл. arbitration agreement, нем. schiedsvereinbarung). Арбитраж келишувлари икки шаклда ифодаланади ва улар, биринчидан, компромисс (ҳакамлик судида қайд этиш) (ингл. submission to arbitration, франц. compromis) ва, иккинчидан, арбитраж изоҳи (ингл. arbitration clause, франц. clause d'arbitrage) тарзида бўлиши мумкин.

¹ Қаранг: Хамидов И.А., Алимов А.М. Ўзбекистон Республикасида ташқи иқтисодий фаолият асослари: Дарслик. –Т.: 2001. 282-б.

² Қаранг: Юридик энциклопедия. –Т.: 2001. 629-б.

Д.Х.Пайзиева
ЖИДУ ўқитувчиси

ХАЛҚАРО ҲУҚУҚДА ИНДИВИДЛАРНИ ҲУҚУҚ СУБЪЕКТИ СИФАТИДА ЭЪТИРОФ ЭТИШГА НИСБАТАН АСОСИЙ НАЗАРИЙ ЁНДАШУВЛАР

Ҳозирги замон халқаро ҳуқуқи ҳам предмети доирасининг, ҳам субъектлар таркибининг кенгайиши билан тавсифланади. Айни шу сабабли ҳозирги вақтда индивидлар (жисмоний шахслар)нинг халқаро-ҳуқуқий мақомини тавсифлаш масалалари алоҳида аҳамият касб этади. МДҲ ҳуқуқшуносларининг аксарияти ҳозирча индивидни халқаро ҳуқуқ субъектлари қаторига киритмасликни афзал кўради. Масалан, профессор И.И.Лукашук бу ҳақда шундай деб ёзади: “Халқаро ҳужжатларда индивид халқаро ҳуқуқ субъекти сифатида эътироф этилмаган. Бу масала кўтарилган айрим ҳолларда индивид халқаро ҳуқуқ нормаларига нисбатан бенефициарий (фойдаланувчи) сифатида қаралади; ҳуқуқлар ва эркинликларнинг ўзига келсак, индивид, табиийки, уларнинг субъекти ҳисобланади, зеро улар индивид борлиги учун ҳам мавжуддир. Гап шундаки, инсон ҳуқуқлари тўғрисидаги умум эътироф этилган нормалар ҳуқуқнинг умумий принциплари хусусиятини касб этади ва улар ҳам халқаро ҳуқуққа, ҳам давлат ички ҳуқуқига тенг даражада ҳосдир. Улар жамиятда демократия ва инсонийликнинг халқаро ва давлат миқёсида тарихий ривожланиш жараёнида эришилган даражасини акс эттиради.

Шу туфайли ҳам улар алоҳида юридик хусусиятлар билан тавсифланади. Инсон ҳуқуқларини халқаро шартнома ҳам, давлатнинг ички қонуни ҳам чеклай олмайди. Мазкур мақомни асослаш учун инсоннинг табиий ҳуқуқлари концепцияси қўлланилади¹.

Кўриб чиқилаётган масаланинг ечимига нисбатан бошқача ёндашув намоёндаларидан бири – профессор В.А.Карташкин² фикрига кўра, давлатлар инсон ҳуқуқларига доир халқаро шартномаларни ратификация қилар эканлар, эришилган аҳдлашувларга наинки бошқа давлатлар олдида, балки ўз фуқаролари ҳамда ўз юрисдикцияси остида бўлган барча шахслар олдида ҳам риоя қилиш мажбуриятини оладилар. Зотан индивид халқаро ҳуқуққа янада фаолроқ “аралашади”, ҳатто айрим ҳолларда инсон ҳуқуқлари борасидаги халқаро стандартларни таъминлаш жараёнида иштирок этади (буни, шу жумладан, Инсон ҳуқуқлари бўйича Европа Судининг амалиётида, прецедент ҳуқуқидан келтирилган кўп сонли мисолларда кузатиш мумкин)³. Шундай қилиб, профессор В.А.Карташкин ўз фикрига хулоса ясар экан, индивид халқаро ҳуқуқлар ва мажбуриятлар ташувчиси сифатида халқаро ҳуқуқий муносабатларда иштирок этишини, халқаро ҳуқуқ нормаларини бажаришини ва уларни бузганлик учун жавобгар бўлишини таъкидлайди. Лўнда қилиб айтганда, иккинчи нуқтаи назарнинг моҳияти шу билан белгиланадики, индивид халқаро ҳуқуқнинг ҳуқуқ субъекти сифатидаги мақоми чекланган (махсус) субъекти ҳисобланади.

¹ Лукашук И.И. Международное право. Особенная часть: Учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Изд-во БЕК, 2001. – Б. 34.

² Каранг: Карташкин В.А. Общая теория прав человека. – М.: НОРМА, 1996. – Б.489–493.

³ Каранг: Гомьен Д., Харрис Д., Зваак Л. Европейская конвенция о правах человека и Европейская социальная хартия: право и практика. – М.: МНИИП, 1998.

Шунга ўхшаш нуқтаи назарни Европа Кенгаши ва Европа Судининг айрим вакиллари ҳам илгари сурадилар. Масалан, Инсон ҳуқуқлари бўйича Европа Судининг раиси Р.Рисдаль судьяларнинг Москва шаҳрида қақирилган навбатдан ташқари IV Бутунроссия съездидаги маърузасида айрим шахслар Европа Судиди иш кўзгатишлари мумкин бўлгани боис, уларга халқаро ҳуқуқ субъектлари мақоми берилганини таъкидлаб ўтди⁴.

Индивид, гарчи унинг муайян халқаро нормалар “бенефициари”, “дестинатори” бўлиш имконияти рад этилмаса-да, халқаро ҳуқуқ субъекти сифатида эътироф этилмайди. Худди шунингдек индивид халқаро ҳуқуқ субъекти эмас, балки муайян ҳуқуқий муносабатда маълум халқаро ҳуқуқлар ва мажбуриятлар ташувчиси бўлиши мумкинлиги тан олинади. Мазкур нуқтаи назар тарафдорлари фикрига кўра, халқаро ҳуқуқ давлатлар ўртасидаги муносабатларни тартибга солади ва давлатларга мажбуриятлар юклайди, индивид эса халқаро даражада фақат ўз давлати орқали амал қилиши мумкин.

Дуалистик концепция асосчиларидан бири Д.Анцилотти “Халқаро ҳуқуқ курси”да шундай деб ёзган эди: “Айрим шахсларга мажбуриятлар юкловчи одат ҳуқуқи нормалари ва битимлар аслида давлатта индивидларнинг муайян ҳаракатларини тақиқлаш ва жазолаш мажбуриятларини юклайди ёки акс ҳолда бу тақиқланиши мумкин бўлганда бунга ваколат беради. Ўз-ўзидан равшанки, индивидларнинг манфаатлари халқаро низо предмети бўлиши мумкин эмас. Аммо мазкур манфаатлар халқаро ҳуқуқий тартибот соҳасида айнан давлатларнинг мажбуриятлари ва ўзаро иддаолари тарзида аҳамият касб этади, ушбу ҳуқуқий қоидаларнинг мазмуни ҳам шунда”⁵.

Австриялик олим А.Фердросс фикрига кўра, “айрим шахслар умуман олганда халқаро ҳуқуқ субъектлари ҳисобланмайди, чунки халқаро ҳуқуқ индивидларнинг манфаатларини ҳимоя қилади, лекин у бевосита айрим шахсларга эмас, балки улар қайси давлатнинг фуқаролари бўлса, шу давлатга ҳуқуқлар беради ва уларга мажбуриятлар юклайди”⁶. Аммо у индивид бевосита халқаро битимларга асосан ҳуқуқлар ва мажбуриятларга эга бўлиши мумкин бўлган муайян “фавқулудда ҳоллар”ни ҳам қайд этади⁷. Бинобарин, у индивидларга халқаро ҳуқуқ субъектлари сифатида, лекин давлат сингари ҳам ваколатли, ҳам мажбуриятли субъектлар сифатида эмас, балки фақат ваколатли ёки фақат мажбуриятли субъектлар сифатида қарайди. “Халқаро шартномага мувофиқ халқаро судда иш кўзгатиш ҳуқуқи берилган индивидуумлар фақат ваколатли субъектлар ҳисобланадилар. Айни вақтда, халқаро ҳуқуқ соҳасида ўзлари содир этган ҳуқуқбузарликлар учун ўзлари жавобгар бўладиган индивидуумлар халқаро ҳуқуқнинг мажбуриятли субъектларидирлар”⁸. А.Фердросснинг нуқтаи назари унча изчил эмас.

Трансмиллий корпорацияларни халқаро ҳуқуқ субъекти деб эътироф этиш ғоясининг таниқли

⁴ Каранг: Лаптев П.А. О правосубъектности индивида в свете международно-правовой защиты прав человека // Журнал российского права. – М., 1999. – №2. – Б.51–58.

⁵ Анцилотти Д. Курс международного права. – М., 1961. – Б. 135.

⁶ Фердросс А. Международное право. Перевод с немецкого / Под ред.: Тункин Г.И. (Предисл.); Пер.: Кублицкий Ф.А., Нарышкина Р.Л. – М.: Инстр. лит-ра, 1959. – Б.146.

⁷ Ўша ерда. – Б. 146–152.

⁸ Ўша ерда. – Б.114.

тарғиботчилари В.Фридманн ва Ф.Жессеп ҳам индивидга халқаро ҳуқуқ субъекти сифатида ёндашиш концепциясининг муҳолифлари ҳисобланадилар. Чунончи, В.Фридманн фикрига кўра, халқаро ҳуқуқда индивиднинг манфаатларини ифода этувчи суверен давлат халқаро муносабатларнинг муқаррар омилдир. Халқаро ҳуқуқнинг нуфузли тадқиқотчиси (Ж.Ссель) бир авлод муқаддам илгари сурган фақат индивидларгина халқаро ҳуқуқнинг ҳақиқий субъектлари ҳисобланадилар, деган фикр ҳуқуқий ва амалий маънода эмас, балки мажозий ва маънавий маънода тушунилиши мумкин¹.

Ф.Жессеп ҳамонки халқаро ҳамжамият давлатлардан таркиб толган экан, ҳуқуқ нормаси фақат уларнинг шартнома ёки битимда ифодаланган ёхуд давлатлар ўз ваколатларини берган халқаро орган томонидан илгари сурилаётган ҳукмини амалга ошириш орқали индивиднинг манфаатларини ифода этади, деб ҳисоблаган².

Шуни қайд этиб ўтиш лозимки, сўнги зикр этилган назария собиқ шўро тузуми даврида амал қилган индивиднинг халқаро ҳуқуқдаги роли тўғрисидаги таълимот билан ҳамоҳангдир.

Айрим муаллифлар индивиднинг ҳуқуқ субъекти мақоми тўғрисидаги масаланинг назарий ечимини топишдан воз кечишни таклиф қиладилар. “Самарадорлик” принципига асосланган мазкур нуқтаи назар тарафдорлари орасида инглиз юристи Ян Броунли ҳам бор. Унинг фикрича, жисмоний шахс халқаро ҳуқуқ субъекти бўлиши мумкин эмаслиги тўғридан-тўғри ифодаланган халқаро норма мавжуд эмас ва муайян контекстларда индивид халқаро даражада ҳуқуқ субъекти сифатида амал қилади. Шу билан бирга, индивидни халқаро ҳуқуқ субъектлари қаторига киритиш самара бермас эди, зеро бу индивидда амалда мавжуд бўлмаган ҳуқуқларнинг мавжудлигини назарда тутган ва жисмоний шахс билан ҳуқуқнинг бошқа турдаги субъектларини бир-бирдан ажратиб заруратидан халос этмаган бўлурди³. Мазкур заруратни амалда ҳеч ким инкор этмайди.

Бир томондан, олим “халқаро шартномалар, одатда, айрим шахслар учун тўғридан-тўғри ҳуқуқлар ва мажбуриятларни яратмайди, бироқ, ҳамонки тарафлар нияти шундай экан, бу ният рўёбга чиқарилиши лозим⁴”, шунингдек, “халқаро ҳуқуқ индивидларга муайян турдаги мажбуриятларни юклайди ва шундай қилиб, миллий ва халқаро судлар халқаро ҳуқуққа қарши жиноятларда, шу жумладан ҳарбий жиноятлар ва геноцидда айбланаётган шахсларни суд қилишлари мумкин⁵”, деб ҳисоблайди.

Бошқа томондан, Я.Броунли фикрига кўра, “индивид *per se* (ўз-ўзича) халқаро ҳуқуқ субъекти ҳисобланишини аниқ таҳлилий атамаларда қайд этиш ҳозирча мумкин эмас. Индивид ва халқаро ҳуқуқ тизими ўртасидаги принципаал алоқа замирида ҳали-ҳануз фуқаролик институти ётади. Ажабланарлиси шундаки, индивид тўлиқ процессуал ҳуқуқ лаёқатига эга бўлган бирдан-бир ҳолат ҳарбий жиноятлар ва инсонийликка қарши жиноятлар учун халқаро жиноий жавобгарлик

соҳасига тегишли. Тўғри, индивид Инсон ҳуқуқларини ҳимоя қилиш тўғрисидаги Европа конвенциясига мувофиқ, шунингдек БМТнинг инсон ҳуқуқлари бўйича қўмитаси каби органларга шикоят бериш ҳуқуқига эга. Аммо ёрдам сўраб мурожаат қилиш борасидаги ҳуқуқларнинг барчаси манфаатдор давлатнинг бундан олдин берилган розилигига боғлиқ ва мазкур розилик кўпинча жуда қисқа муддатларга берилади⁶”.

Ўзининг анча зиддиятли нуқтаи назарини Я.Броунли қуйидагича тушунтиради: “Халқаро ҳуқуқда индивиднинг мақоми муаммосини тадқиқ этувчи муаллифлар одатда уни кенг назарий категориялар доирасида таҳлил қиладилар, бунда, масалан, индивид халқаро ҳуқуқ “субъекти” ҳисобланадими, деган саволни ўртага ташлайдилар.

Биринчидан, муаллиф инсон ҳуқуқлари ҳимоясини кучайтириш зарурлиги тўғрисидаги фикрга қўшилган ҳолда, бунга имконият яратишнинг энг самарали йўли индивидларга халқаро судларга мурожаат этиш имкониятини бериш ва халқаро ҳуқуқни бузганлик учун уларни жавобгарликка тортиш билан боғлиқ амалий муаммоларни муҳокама қилишдан иборат, деб ҳисоблайди.

Иккинчидан, индивид халқаро ҳуқуқ “субъекти” ҳисобланади ёки, аксинча, ҳисобланмайди, деб айтиш иккала ҳолда ҳам ўзига ҳаддан ташқари катта жавобгарлик олиш ва ҳаддан ортиқ кўп саволларни асосли жавобсиз қолдириш билан баробардир. Индивид халқаро одат ҳуқуқи бўйича мажбуриятларни бузганлик учун одатдагидек жавобгар бўлмайди, бундан ташқари, индивид судда халқаро-ҳуқуқий дъволар қўзғатиши мумкин эмас. Аммо индивид маълум даражада ҳуқуқ субъекти бўлиши имкониятини истисно қиладиган ҳуқуқ нормаси йўқ ва муайян мақсадларда у халқаро ҳуқуқ субъекти мақомига амалда эга бўлади. Масалан, индивид тинчлик ва инсонийликка қарши жиноятлар, шунингдек ҳарбий жиноятлар учун жавобгар бўлади. Шу туфайли ҳам масалани ё индивид барча муносабатларда ҳуқуқ субъекти мақомига эга бўлади, ё мазкур мақомга умуман эга бўлмайди қабилада қўйиш мақсадга мувофиқ эмас. Бизнингча, мазкур муаммони ечишга эмпирик ёндашиш ўринли бўлади⁷. Бу ерда муаллиф ҳуқуқ субъекти сифати ва ҳуқуқ субъекти тушунчасини аралаштириб юборганини, ҳуқуқ субъекти деганда у тўлақонли, кенг қамровли мақомни, барча ҳуқуқларга эга бўлиш имкониятини тушунишини инобатга олмасак, Я.Броунлининг мулоҳазаларида диққатга сазовор жиҳатлар кўп (масалан, “муайян мақсадлар учун ҳуқуқ субъекти бўлиш” тўғрисидаги фикр).

Умуман олганда, ҳозирги замон чет эл халқаро ҳуқуқ фани оғир жиноятлар учун индивидларнинг халқаро жиноий жавобгарлиги ва халқаро судларга мурожаат этиш ҳуқуқи каби институтларга асосланган ҳолда, индивидни маълум даражада ва унинг халқаро ҳуқуқ субъекти сифатидаги мақоми ҳосила, махсус ва чекланган хусусиятга эга эканлигига ишора қилган ҳолда, халқаро ҳуқуқ субъекти деб эътироф этиш мумкин, деган нуқтаи назарни афзал кўради.

¹ Қаранг: Friedmann W. The Changing Structure of International Law. – N.Y., 1964. –Б. 233.

² Қаранг: Jessup F. Modern International Law. – N.Y., 1948. –Б. 17.

³ Қаранг: Броунли Я. Международное право. Кн. 1. – М., 1977. –Б.117.

⁴ Броунли Я. Международное право. Кн. 2. – М., 1977. –Б. 242.

⁵ Броунли Я. Международное право. Кн. 1. – М., 1977. –Б. 72.

⁶ Brownlie J. International Law at the Fiftieth Anniversary of the United Nations // Academie de droit international. Recueil des cours. – P., 1995. – Vol. 225 (1996). – Б.62–63.

⁷ Броунли Я. Международное право. Кн. 2. – М., 1977. –Б. 274–275.

М.А.Ахадова
Стажёр-соискатель-исследователь ТГЮИ

СУБЪЕКТЫ ИНОСТРАННОГО ИНВЕСТИРОВАНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ УЗБЕКИСТАН

Следующим вопросом нашего исследования является определение круга субъектов инвестиционных отношений.

Субъектами или участниками инвестиционных правоотношений выступают физические или юридические лица, осуществляющие инвестиционную деятельность.

Иностранный инвестор - основной субъект инвестиционных отношений, лицо, осуществляющее вложение капитала в предприятие, действующее на территории иностранного государства. Наряду с ним в инвестиционных правоотношениях участвует государство в лице своих органов, эмитенты и другие субъекты рынка ценных бумаг, а также лица, с которыми инвесторы вступают в инвестиционные правоотношения.

Таким образом, иностранные инвесторы - иностранные физические и юридические лица, а также государства и международные организации, осуществляющие иностранные инвестиции в какой-либо стране.¹

На основе ЗИИ РУз иностранными инвесторами в Республике Узбекистан могут быть:

- иностранные государства, административные или территориальные органы иностранных государств;
- международные организации, основанные в соответствии с соглашениями или другими договорами между государствами или являющиеся субъектами международного публичного права;
- юридические лица, любые иные товарищества, организации или ассоциации, основанные и действующие в соответствии с актами законодательства иностранных государств;
- физические лица, являющиеся гражданами иностранного государства, лица без гражданства и граждане Республики Узбекистан, постоянно проживающие за границей.

По мнению Самарходжаева Б.Б., определение круга лиц, которые признаются иностранными инвесторами, имеет существенное практическое значение. По его мнению, во-первых, от признания лица иностранным инвестором зависит предоставление соответствующих прав и льгот, которые устанавливаются внутренним законодательством и международными договорами.

Во-вторых, статус иностранного инвестора имеет значение при регистрации, допуске к осуществлению хозяйственной деятельности.

В-третьих, если лицо признано инвестором в определённом государстве, на него могут распространяться гарантии и другие условия, предусмотренные международным договором с соответствующей страной, а также дипломатическая защита со стороны государства - страны инвестора.²

¹ www.economicslov.ru/

² Самарходжаев Б.Б. Проблемы правового регулирования отношений по инвестициям в Республике Узбекистан (международно-частноправовой аспект): Дис. ... док. юрид. наук. - Ташкент, 2003. - С.196.

И поэтому, мы считаем, крайне важен вопрос - кто, с точки зрения закона, наделяется статусом иностранного инвестора, несет вытекающие из этого права и обязанности?

В поисках ответа на данный вопрос, проведем анализ законодательства стран ближнего зарубежья.

По законам стран СНГ к иностранным инвесторам отнесены, как правило, следующие лица: иностранные юридические и физические лица; лица без гражданства, постоянно проживающие за пределами территории страны инвестирования; граждане страны инвестирования, имеющие постоянное место жительства за ее пределами; организации, не являющиеся юридическими лицами; международные организации; иностранные государства; административно-территориальные единицы иностранных государств³.

Существуют и исключения. Например, Закон Украины содержит оговорку, согласно которой физические лица — иностранцы признаются иностранными инвесторами, если они не имеют постоянного места жительства на территории Украины и не ограничены в дееспособности⁴. А в ЗИИ Молдовы иностранные физические лица подразделяются на физических лиц, зарегистрированных и не зарегистрированных «в стране своего гражданства ... для ведения предпринимательской деятельности»⁵.

В Азербайджане, Армении, Беларуси, Грузии, Молдове, Таджикистане, а также и в Узбекистане граждане страны инвестирования, имеющие постоянное место жительства за границей, признаются иностранными инвесторами.

Исходя из того, что по Закону РУз «Об иностранных инвестициях» физические лица, являющиеся гражданами иностранного государства, лица без гражданства и граждане Республики Узбекистан, постоянно проживающие за границей могут быть иностранными инвесторами (ст. 4.), можно сделать вывод о том, что в Законе предусмотрено участие в качестве иностранного инвестора как и иностранного гражданина, так и лица, постоянно проживающего за границей, вне зависимости от его гражданства (в качестве инвестора может быть и лицо без гражданства).

В Соглашениях же предусмотрен различный подход: в одних случаях иностранными инвесторами могут выступать лишь граждане Договаривающихся сторон (Соглашения Республики Узбекистан с Королевством Швеции, Республики Болгария, Бельгийско - Люксембургским экономическим союзом, Российской Федерации, Греческой Республики, Швейцарской Конфедерацией, КНР); в других же возможно участие в таком качестве кроме граждан Договаривающихся сторон, лицам постоянно

³ Пакерман Г.А. Унификация правового регулирования иностранных инвестиций в странах Содружества Независимых Государств. - Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - Москва, 2008. -С.. 16.

⁴ Закон Украины от 19 марта 1996 г. №93/96-ВР «О режиме иностранного инвестирования» (с дополнениями и изменениями от 16 июля 1999 г. №997-XIV и от 08 августа 2000 г. №1807-111) // Вщомост! Верховно! Ради Украши. 1996. -№19. -Ст. 1.

⁵ Закон Республики Молдова от 1 апреля 1992 г. «Об иностранных инвестициях» (в ред. Закона от 13 июня 2003 г.) // Официальный монитор Республики Молдова. - 2003. - №138. - Ст. 2.

проживающим на территории Договаривающихся сторон (Соглашение с Малайзией), лицам без гражданства (они соответственно должны быть зарегистрированы в соответствии с законодательством одной из Договаривающейся Стороны для ведения предпринимательской деятельности (Соглашения с Республикой Казахстан, Чешской и Кыргызской Республиками)).¹

По соглашению между Правительством Республики Узбекистан и Правительством Малайзии о поощрении и взаимной защите инвестиций от 6 октября 1997 года: инвестором может быть любое физическое лицо, имеющее гражданство или постоянно проживающее на территории Договаривающейся Стороны в соответствии с её законами, т.е. не обязательно её гражданин, в то время как по Соглашению стран СНГ о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности правовой статус инвестора Договаривающейся Стороны распространяется и на граждан, и на лиц без гражданства, и на иностранных граждан, при условии, что две последних категории лиц постоянно проживают на территории этой Договаривающейся Стороны (ст.2 Соглашения), т.е. на защиту Соглашения о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности может рассчитывать, скажем, гражданин Казахстана, постоянно проживающий в Болгарии и осуществляющий вложения капитала в экономику Республики Узбекистан.

Признание физических лиц иностранными инвесторами отражено в Законе РУз «Об иностранных инвестициях». Данный Закон допускает максимальную возможность отнесения круга физических лиц к иностранным инвесторам, Соглашения же в той или иной степени стараются ограничить данный круг. Из категории физических лиц иностранными инвесторами не могут быть граждане Республики Узбекистан, лица без гражданства и иностранные граждане, постоянно проживающие на территории Республики Узбекистан (резиденты).

Термин «лица без гражданства» отражен в Соглашении между Правительством Республики Узбекистан и Правительством Республики Казахстан о поощрении и взаимной защите инвестиций от 2 июня 1997 года, в соответствии с которым термин «лица без гражданства» означает лица без гражданства, постоянно проживающие на территории государства одной Договаривающейся Стороны, зарегистрированные в соответствии с законодательством государства этой Договаривающейся Стороны для ведения предпринимательской деятельности и осуществляющие инвестиции на территории государства другой Договаривающейся Стороны.

Что касается иностранных организаций, не являющихся юридическими лицами, то например, в Узбекистане, России, Кыргызстане и Туркменистане они выступают в качестве иностранных инвесторов. Но в Беларуси, напротив, иностранные коммерческие организации, не обладающие правами юридического

лица, не признаются иностранными инвесторами. Однако некоторые из международных договоров Республики Беларусь позволяют признать иностранным инвестором и указанные организации. Например, Договор между Республикой Беларусь и ФРГ о содействии осуществлению и взаимной защите инвестиций от 2 апреля 1993 г., ратифицированный Верховным Советом Республики Беларусь 24 февраля 1994 г.², признает инвесторами объединения с местом расположения на территории ФРГ, как с правом юридического лица, так и без него.

Международные организации отнесены к категории «иностранная инвестор» почти во всех странах СНГ, кроме Грузии. Здесь международная организация отнесена к категории «инвестор», т.е. действует наравне с отечественными физическими и юридическими лицами, осуществляющими инвестирование в Грузии³.

ЗИ Кыргызстана к иностранным инвесторам относит «юридическое лицо, созданное на основе международного договора Кыргызской Республики». Понятие «иностранная инвестор» применяется к частным лицам, которые обладают статусом субъекта гражданского права. На основе международного договора может быть создано юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. И на наш взгляд, это более правильное понятие, применяемое к инвестиционным отношениям, чем используемое в большинстве стран СНГ, в том числе и в Узбекистане, понятие «международная организация». Последнее не исключает участия в инвестиционных отношениях субъекта международного права.

Иностранные государства не считаются иностранными инвесторами по законодательству Грузии и Кыргызстана. А в Беларуси и Узбекистане иностранными инвесторами могут выступать не только иностранные государства, но и административно-территориальные субъекты иностранных государств.

Большинство законов об иностранных инвестициях стран СНГ (в том числе и Узбекистана) при определении понятия «иностранная инвестор» используют категории международного частного права и делают акцент на определении государственной принадлежности юридического лица к тому или иному иностранному государству. Для определения национальности юридического лица применяют критерий «инкорпорации» юридического лица. В гражданских кодексах стран СНГ установлено, что личным законом (lex societatis) юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо (ст. 1272 ГК Армении; ст. 1111 ГК Беларуси; ст. 1184 ГК Кыргызстана; ст. 1175 ГК Узбекистана⁴).

² http://www.levonevski.net/pravo/razdel3/numl/3dl_161.html

³ Закон Грузии от 12 ноября 1996 г. «О содействии и гарантии инвестиционной деятельности» п.1. ст.2. // <http://sng.allbusiness.ra>.

⁴ Гражданский кодекс Республики Армения от 05 мая 1998 г. // Гражданский кодекс Республики Армения. Ереван. 1999 г. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 07 декабря 1998 г. // Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь, 1999 г. –№ 7–9. –Ст. 101.

Гражданский кодекс Кыргызской Республики (часть II) от 05 января 1998 г. № 1 // Ведомости Жогорку Кенеша Кыргызской Республики. 1998. –№ 6 (1076). –Ст. 226.

Аналогичная привязка, относящаяся к правоспособности юридического лица, выражена в Минской конвенции 1993 г. и ряде двусторонних договоров о правовой помощи. Так, в пункте 3 статьи 23 Минской конвенции 1993 г. говорится, что «правоспособность юридического лица определяется законодательством государства, по законам которого оно было учреждено»¹.

В целях регулирования иностранных инвестиций представляется целесообразным использовать материально-правовой критерий, например, критерий контроля, который позволяет обеспечить защиту прав иностранного инвестора, применив специальный режим. «Критерий контроля» (или критерий государственной принадлежности участников юридического лица) призван выявить государственную принадлежность юридического лица, кем и из какого государства оно контролируется, с кем связана его предпринимательская деятельность.

Как указывает Богуславский М.М., критерий контроля используется для установления действительной принадлежности юридического лица и лица фактически его контролирующего². Однако на практике в некоторых случаях это трудно определить. Доронина Н.Г. считает что, категория национальности применительно к юридическим лицам чаще используется для разграничения собственных и чужих юридических лиц и в целях определения правового режима деятельности последних в границах национально-правовой системы, при этом к «чужим» могут относиться и часто относятся местные юридические лица, контролируемые компаниями другого государства³.

На наш взгляд, критерий контроля имеет большое практическое значение, поскольку именно он позволяет определить фактическую, а не юридическую национальность юридического лица.

По мнению Пакерман Г.А., существующие в мировой практике коллизионные критерии (критерий места инкорпорации юридического лица, критерий места нахождения его административного центра и критерий места его основной деятельности), предназначенные для определения национальности юридического лица, для регулирования иностранных инвестиций принимающим инвестициями государством являются недостаточными. В этих целях важным, на наш взгляд, является отнесение юридических лиц в самих законах стран СНГ к категории «иностранное юридическое лицо». Например, «юридическое лицо, зарегистрированное за пределами Грузии»⁴, «юридическое лицо, основанное и действующее в соответствии с актами законодательства иностранных

государств»⁵ по закону Республики Узбекистан или учрежденное не по праву Российской Федерации⁶. После того, как определено, что юридическое лицо является иностранным, принимающее государство решает вопрос, в какой мере оно может быть допущено к хозяйственной деятельности в стране⁷.

С точки зрения Вознесенской Н.Н. решение проблемы заключается в признании «за предприятием, формально принадлежащим одному государству, а по капиталу – лицам другого государства, двух правовых статусов: первый – общепринятый, определяемый личным законом, второй – инвестиционный статус, который определяется по капиталу и реальному контролю. Такой статус должен быть установлен в инвестиционном законе, и действовать лишь применительно к инвестиционным отношениям»⁸.

Как отмечалось выше, по законодательству РУз гражданская правоспособность юридического лица определяется законом юридического лица. Это означает, что в гражданском законодательстве РУз закреплен критерий «места учреждения юридического лица». Однако на основе проведенного анализа, данный критерий не является единственным, когда речь идет о двусторонних и других международных соглашениях. Поддерживая позицию Вознесенской Н.Н., мы пришли к выводу, что обладая общегражданским статусом, юридическое лицо с иностранным участием может обладать и специальным инвестиционным статусом, предоставляющимся ему на основе международных соглашений и договоров. Что подтверждается инвестиционным законодательством РУз.

Гражданский кодекс Республики Узбекистан (часть вторая) от 29 августа 1996 г. // Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан. 1996 г. – №11–12.

¹ Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.) // СЗ РФ. 1995. – №17. – Ст. 1472.

² Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. – М.: Юристъ, 1998. – С. 125.

³ Международное частное право: учебное пособие. / Отв. Ред. Марышева Н.И. – М.: Юристъ, 2006. – С. 142.

⁴ Закон Грузии от 12 ноября 1996 г. «О содействии и гарантии инвестиционной деятельности» - п. «Г» - ст. 2 // Сайт в сети Интернет: <http://sng.allbusiness.ra>.

⁵ Закон Республики Узбекистан от 30 апреля 1998г. «Об иностранных инвестициях». // Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан. 1998. – №5–6. – Ст. 91.

⁶ Федеральный закон от 9 июля 1999 г. №160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1999. – № 28. – Ст. 3493.

⁷ Пакерман Г.А. Унификация правового регулирования иностранных инвестиций в странах Содружества Независимых Государств. - Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. – Москва, 2008. – С. 22.

⁸ Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции: Россия и мировой опыт (сравнительно-правовой комментарий). – М.: Юридическая фирма «Контракт», «Инфа-М», 2001. – С. 71–72.

К.Х.Дастамов

ТДЮИ стажёр-тадқиқотчи-изланувчиси

ЧЕТ ЭЛ ҲУҚУҚИ НОРМАЛАРИ МАЗМУНИНИ АНИҚЛАШНИНГ АЙРИМ МУАММОЛАРИ

Ўзбекистон Республикасининг халқаро ҳуқуқнинг мустақил ва тенг ҳуқуқли субъекти сифатида тан олиниши, бозор иқтисодиётига асосланган ҳуқуқий демократик давлатни қарор топиши, ташқи иқтисодий фаолиятни эркинлашуви ва бошқа омилларнинг таъсири натижасида чет эл жисмоний ва юридик шахслари билан ижтимоий-иқтисодий ва маданий-маърифий мазмундаги муносабатларнинг шиддат билан ривожланиши мамлакатимизда ҳам халқаро хусусий ҳуқуқни янги концептуал асосларда шакллантириш вазифасини қўйди. Зеро, давлатимиз раҳбари И.А.Каримов таъкидлаганларидек, тарихан жуда қисқа муддатда Асосий қонунимиз – Ўзбекистон Республикаси Конституцияси ишлаб чиқилди ва қабул қилинди. Бу қомусий ҳужжатда мамлакатимизда давлат ва жамият қурилишининг асосий тамойиллари аниқ ифодалана берилди, давлат ҳокимиятининг қонун чиқарувчи, ижро этувчи ва суд тармоқларига бўлиниши энг муҳим тамойил сифатида белгиланди. Шунингдек, инсон ҳуқуқларининг давлат манфаатларидан, умум эътироф этилган халқаро ҳуқуқ нормаларининг эса миллий ҳуқуқий меъёрлардан устуңлиги ҳам Конституцияда муҳраб қўйилди¹. Шу вазифалардан келиб чиққан ҳолда мамлакатимизда чет эл элементи билан мураккаблашган хусусий муносабатларни тартибга солиувчи халқаро хусусий ҳуқуқ тўғрисидаги қонунчилиги яратилди ва ўзи хос тадрижий ривожланиш йўлини босиб ўтди.

Ҳозирги вақтдаги глобаллашув жараёни оқибатида халқаро савдо-иқтисодий, илмий-техникавий ва маданий ҳамкорликнинг кенгайиши, хорижда бўлганидек Ўзбекистонда ҳам умумий юрисдикция судлари ва ҳўжалик судларида чет эл элементи иштирокидаги ишларни қўришда низолар сони сезиларли даражада ўсганлигини кўрсатиб турибди. Бундан ташқари, чет эллик ҳамкорлар иштирокидаги шартномалар сонининг ўсиши тенденцияси ўз-ўзидан суд ҳимоясига бўлган умумий эҳтиёжнинг ортишида акс этувчи бундай турдаги низоларнинг ошишига олиб келади.

Чет эл ҳуқуқининг мазмунини аниқлаш масаласида амалдаги қонунчиликнинг мавжуд аҳволи шиддат билан ривожланаётган халқаро қўламдаги муносабатларнинг ривожланиш даражасига тўла мос эмаслигидан далолат беради. Жумладан, судлар ва бошқа ҳуқуқни қўлловчи органлар томонидан чет эл ҳуқуқининг мазмунини аниқлаш масаласида фуқаролик кодексига назарда тутилган умумий қоидалардан ташқари, бошқа махсус механизмни белгиловчи норматив асоснинг мавжуд эмаслиги амалиётда турли хил ёндашувларни юзага келтирмоқда. Шу туфайли, мазкур жараённи тўлақонли тартибга солиш механизмини назарда тутувчи қонуности норматив-ҳуқуқий ҳужжат қабул қилиш лозим.

¹ Каримов И.А. Ўзбекистоннинг 16 йиллик мустақил тараққиёт йўли // Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси, Вазирлар Маҳкамаси ва Президент Девонининг Ўзбекистон мустақиллигининг 16 йиллигига бағишланган қўшма мажлисидаги маъруза – Т: Ўзбекистон. 2007. 10-б.

Давлатимиз раҳбари И.А.Каримов Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси Қонунчилик палатаси ва Сенатининг 2010 йил 12 ноябрда бўлиб ўтган қўшма мажлисидаги маърузасида ҳам демократик бозор ислохотларини ва иқтисодиётни либераллаштиришни янада чуқурлаштириш масалаларига тўхталиб ўтиб, мамлакатимизни демократик янгиланишнинг бугунги босқичидаги муҳим йўналишларидан бири, бу – мавжуд қонунларимизнинг кўпчилигини уларни қўллаш амалиёти ва мамлакатимизда бозор муносабатлари ривожланишининг ҳозирги даврдаги янги реал ҳолатидан келиб чиқиб, жиддий қайта кўриб чиқиш зарурлигини алоҳида таъкидладилар². Бинобарин, халқаро қўламдаги муносабатларни шиддат билан ривожланиши, икки ва кўп томонлама халқаро шартномаларда “эгиловчан” тартибга солишнинг назарда тутилиши чет эл ҳуқуқининг нормасини қўллаш билан боғлиқ масалаларни илмий тадқиқ этиш долзарб аҳамиятга эгаллигидан далолат беради.

Одатда, чет эл ҳуқуқининг нормаларидан келиб чиққан ҳолда чет эл ташкилотлари иштирок этадиган ҳар бир ишларда қоида тариқасида ушбу шахслар шахсий мақоми ва улар вакилларининг ваколатларини белгилаш эҳтиёжи юзага келади. Чет эл ҳуқуқининг нормасининг мазмунини аниқлаш билан боғлиқ мураккабликдан келиб чиққан ҳолда, халқаро хусусий ҳуқуқ уйғунлаштириш жараёнининг ва коллизия нормаларининг ўзини, шунингдек халқаро фуқаролик процессининг мувафаққиятли ривожланишининг амалда мавжудлигини танқид остига олади.

Давлат ҳудудида чет эл ҳуқуқининг нормасини амалда бўлишига йўл қўйиш объектив заруриятдир. Давлат халқаро савдо, туризм, маданий ҳамкорликни ривожлантиришдан манфаатдордир, бинобарин, улар чет эл ҳуқуқининг нормасини тизими доирасида вужудга келувчи муайян чет эл субъектив ҳуқуқини тан олиши керак. Ушбу субъектив ҳуқуқининг тан олинишига чет эл ҳуқуқининг ўз ҳудудида амалда йўл қўйилиши бир мисол бўлади³. Чет эл ҳуқуқининг нормасини амалда қўллашга йўл қўйиш “бир мамлакат ҳуқуқини уларнинг ўзини ҳуқуқий тизими доирасида мавжуд бўлган юридик аҳамиятини беради”⁴.

Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик қонунчилигида чет эл элементи билан мураккаблашган фуқаролик-ҳуқуқий муносабатларга нисбатан қўлланиши лозим бўлган ҳуқуқни белгилаш тартиби кўрсатиб ўтилган бўлиб, унга кўра чет эл фуқаролари ёки чет эл юридик шахслари иштирокидаги ёхуд чет эл элементи билан мураккаблашган фуқаролик-ҳуқуқий муносабатларга нисбатан қўлланиши лозим бўлган ҳуқуқ ушбу қонунчилик, бошқа қонунлар, халқаро шартномалар ва эътироф этилган халқаро таомиллар асосида, шунингдек тарафларнинг келишуви асосида белгиланиши кўзда тутилган. Шунингдек, муносабат тарафларининг ҳуқуқини танлашга доир келишуви очик ифодаланган бўлиши ёки бевосита шартнома талабларидан ва ишнинг кўриб чиқиладиган барча

² Қаранг: И.А.Каримов. «Мамлакатимизда демократик ислохотларни янада чуқурлаштириш ва фуқаролик жамиятини ривожлантириш концепцияси». Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси Қонунчилик палатаси ва Сенатининг қўшма мажлисидаги маъруза. – Тошкент: «Ўзбекистон», 2011.

³ Раапе Л. Международное частное право // Пер. с нем. М., 1999. С.17.

⁴ Рубанов А.А. “Автономия воли” в международном частном праве как теоретическая проблема // Советский ежегодник международного права. М.: Наука. 1997. С.217.

ҳолатларидан келиб чиқиши лозимлиги қайд этилган. Шунингдек, фуқаролик қонунчилигига мувофиқ қўлланилиши лозим бўлган ҳуқуқни аниқлашнинг имкони бўлмаса, чет эл элементи билан мураккаблашган фуқаролик-ҳуқуқий муносабатлар билан энг узвий боғланган ҳуқуқ қўлланилиши назарда тутилади¹.

Шунингдек, ҳуқуқни қўллаш жараёнида аниқ ишни ҳал этишда суд коллизия норма асосида танланган чет эл ҳуқуқи нормаси мазмунини аниқлаши лозим. Чет эл ҳуқуқи нормасини қўллаш чегаралари ва шакллари турли мамлакатлар миллий жараёнида бир хил эмаслигини айтиб ўтиш жоиздир. Англо-американ таълимоти ва амалиётига кўра, суд фақатгина ўзининг миллий ҳуқуқини, яъни суд қонуни "lex fori"ни қўллайди. Шу билан бирга, албатта, чет эл қонунлари асосида вужудга келган субъектив ҳуқуқ ва мажбуриятлар тан олинади, аммо ушбу қонунларнинг ўзи тегишли ҳуқуқий муносабатларни келтириб чиқарган ўзига хос юридик факт сифатида тушунилади. АҚШ ёки Буюк Британияда суд чет эл ҳуқуқи нормасини юридик мажбурий кўрсатма сифатида қўлламайди, балки иш бўйича факт сифатида фойдаланади. Классик инглиз доктринасига кўра, "Судья томонидан қўлланувчи ягона қонун бўлиб, иш кўриб чиқиладиган жой қонуни ҳисобланади... Аммо ишда чет эл элементининг мавжудлиги сабабли, чет эл қонуни – эътиборга олинмиши лозим бўлган фактдир...". Ҳатто шундай прагматик ёндашувда ҳам, мутахассисларнинг фикрича, баъзан чет эл ҳуқуқи нормасининг ҳақиқий мазмуни бутунлай бузилишига олиб келиши мумкин. Аммо Европанинг кўпгина давлатларида, аксинча, чет эл ҳуқуқи нормаси одатда юридик факт сифатида эмас, балки миллий ҳуқуқнинг ўзи сифатида, яъни юридик мажбурий юриш-туриш қоидаларининг яхлит ўз-ўзидан ривожланаётган тизими сифатида тушунилади. Шу туфайли чет эл ҳуқуқи нормаси нормаси "ўзининг ватанида" қандай қўлланилаётган бўлса, худди шундай қўлланилиши керак. Ушбу умумэътироф этилган концепция илк бор фуқаролик қонунчилигида ва Ўзбекистоннинг юридик фанида расмий равишда мустаҳкамланди².

Шундай қилиб, чет эл ҳуқуқи нормаларини қўллашнинг назарий асослари одатда тарафлар ўртасида адолатни ўрнатиш ёки чет эл давлати манфаатларини ҳимоя қилишни ўз ичига олади, масалан бундай вазиятда ҳуқуқ нормалари никоҳни ноқонунийлигини маълум қилади ёки оммавий тартибга зид бўлган шартнома қоидаларини тан олади.

Юқоридагиларга асосланган ҳолда, халқаро хусусий ҳуқуқда чет эл ҳуқуқи нормаларини қўллаш билан боғлиқ масалаларни тадқиқ қилиш юзасидан қуйидаги илмий янгилликларга эришиш лозимдир:

- халқаро хусусий ҳуқуқнинг алоҳида институти сифатида чет эл ҳуқуқи нормаларини қўллашнинг юридик табиатини таҳлил этиш ва доктринал таърифни ишлаб чиқиш. Таъкидлаш ўринлики, бугунги кунда миллий халқаро хусусий ҳуқуқ фанида чет эл ҳуқуқи нормаси нормаларини қўллашга нисбатан алоҳида илмий таъриф ишлаб чиқилмаган. Бундай алоҳида илмий таърифнинг ишлаб чиқилиши мазкур категорияни бошқа турдошларидан ажратиш имконини

беради ва ушбу жараёни ҳуқуқий тартибга солишни янада такомиллаштиришга хизмат қилади.

- чет эл ҳуқуқи нормасини қўллаш миллий ва халқаро коллизия нормалар асосида амалга оширилиши нуқтаи назаридан фуқаролар, миллий юридик шахслар ҳамда давлат ҳуқуқ ва манфаатларини эътиборга олган ҳолда коллизия нормалар тизимини шакллантиришга доир асосий концептуал ёндашувларни ишлаб чиқиш;

- Ўзбекистон Республикасида суд ва бошқа давлат органлари томонидан чет эл ҳуқуқи нормаси нормаларини қўллаш жараёнининг муҳим таркибий қисми бўлган чет эл ҳуқуқи нормаси мазмунини аниқлаш бўйича бир хил ёндашувни шакллантириш лозимлигини илмий-назарий жиҳатдан асослаш ва ҳуқуқий асосларини такомиллаштиришга қаратилган таклифлар ишлаб чиқиш лозимдир.

¹Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодекси. Ўзбекистон Республикаси Адлия вазирлиги. 2003. 466-467 бетлар.

² Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодекси. Ўзбекистон Республикаси Адлия вазирлиги. 2003й. 531 бет.

Д.Махкамова
Магистрант ТГЮИ

МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ: СУЩНОСТЬ И ЗНАЧЕНИЕ

С обретением подлинной независимости Республика Узбекистан стала на путь построения демократического правового государства и справедливого гражданского общества. С независимостью и развитием страны стала формироваться рыночная экономика, развиваться внешнеэкономическая политика и деятельность, наша страна стала частью мирового сообщества и участником международных торгово-экономических отношений.

Одним из основных приоритетов внешнеэкономической политики Узбекистана является интеграция республики в мировое экономическое сообщество. При этом большое значение придается торгово-экономическим отношениям между субъектами Республики Узбекистан с субъектами других стран.

Как подчеркивает Президент страны И.А.Каримов, «Без интеграции экономики Узбекистана в мировую экономическую систему, без расширения и укрепления внешнеэкономических связей и, что особенно важно, без привлечения иностранных инвестиций в экономику страны, трудно, а если еще точнее, невозможно обеспечить устойчивую перспективу развития нашей экономики»¹.

Наше государство ведет большую работу по формированию открытой рыночной экономики, основу которой составляет широкое участие страны в мировых хозяйственных связях и международных торгово-экономических отношениях.

С развитием международных торгово-экономических отношений, составлением нашими субъектами, физическими и юридическими лицами, внешнеэкономических контрактов естественным является возникновение споров между сторонами данных отношений и контрактов. Ныне самым актуальным и развивающимся способом решения таких споров является международный коммерческий арбитраж.

За последние несколько десятилетий международный коммерческий арбитраж, стал самым популярным способом разрешения споров в международной торговле. Объяснением этому служат те реальные преимущества, которые арбитраж смог продемонстрировать международным контрагентам.

Рост внешней торговли не мог не сказаться и на разрешении внешнеэкономических споров. Расширение и усложнение торговых отношений привело к большому числу конфликтов в этой области. Поэтому и является естественным стремительное развитие международного коммерческого арбитража, который превратился в главный способ устранения разногласий в мировой торговле.

Исходя из сказанного можно отметить, что вопросы правового регулирования и оспаривания решений международного коммерческого арбитража, становятся актуальными в условиях современной международной тор-

говли, что подтверждают большое количество теоретических и практических материалов посвященных проблематике как международной торговли в целом, так и разрешения международных коммерческих споров, в том числе с помощью арбитража.

Международный коммерческий арбитраж (внешнеторговый арбитраж) – частный альтернативный порядок рассмотрения внешнеторговых споров третейскими судьями, избранными сторонами.

Термин «внешнеторговый (международный коммерческий) арбитраж» впервые был установлен в Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже 1961 г. и в дальнейшем закреплено в Типовом законе ЮНСИТРАЛ о международном коммерческом арбитраже 1985 г.

Под арбитражным разбирательством, по мнению М.М.Богуславского, следует понимать рассмотрение споров с участием иностранных фирм и организаций². Характерными особенностями арбитражного (третейского) разбирательства, отличающими его от государственных судов, являются его частный характер, выборность третейских судей (судьи) сторонами, несвязанность нормами процессуального законодательства. Как продолжает свое мнение М.М.Богуславский, международный коммерческий арбитражный суд – это орган предназначенный для разрешения споров с участием иностранных фирм и организаций. По своей юридической природе – это третейский суд, т.е. суд, избираемый или создаваемый самими сторонами и исключительно по их усмотрению³.

Альтернативность международного коммерческого арбитража состоит в том, что внешнеторговые споры относятся и к юрисдикции государственных судов (Высшего хозяйственного суда в Республике Узбекистан). Компетенция внешнеторгового арбитражного суда в подавляющем большинстве случаев основывается на арбитражном соглашении сторон спора, при этом, как правило, такая подсудность является исключительной (ст. IV Европейской конвенции 1961 г.).

Однако международные арбитражные суды не изолированы от государственной судебной системы: государственные суды могут выполнять процессуальные действия, связанные: 1) с осуществлением принудительных мер по предварительному обеспечению иска и доказательств; 2) с признанием и принудительным исполнением решения международного арбитражного суда; 3) в некоторых странах – утверждении арбитражного решения (например, в Италии); 4) отмене решения международного арбитражного суда в определенных законом случаях.

Для того чтобы составить полное представление о понятии международного коммерческого арбитража, необходимо определить, что понимается под словами «арбитраж», «международный», «коммерческий» «торговый» (от international commercial arbitration).

Слова «третейский» и «арбитражный» являются синонимами.

Понятие «арбитраж» можно рассматривать в трех смыслах:

- 1) третейский суд, орган альтернативной юрисдикции;
- 2) процесс рассмотрения споров в третейском суде, механизм;

¹ Каримов И.А. Наша высшая цель – независимость и процветание Родины, свобода и благополучие народа / Доклад Президента РУз И.А.Каримова на заседании межведомственного координационного совета по реформированию и инвестициям. 1 февраля 2002г. Т.8. –Т., 2000. –С.354.

² Богуславский М.М. Международное частное право. –М., 2008. –С.557.

³ Там же.

3) состав международного арбитражного суда, рассматривающего конкретный спор.

Данное многообразие понятий связано с этимологией иностранных слов *arbitration*, *arbitrage*, *schiedsgerichtsbarkeit*, *arbitrato*, что в классическом понимании означает рассмотрение спора, субъектами которого являются две или более стороны, иным лицом или лицами, компетенция которых основана не на акте государственной власти, а на частном соглашении, являющемся основанием для разбирательства спора и вынесения по нему решения.

Британская правовая доктрина добавляет, что спор должен быть разрешен не на основании компромисса, а путем вынесения решения.

В целом, понятие арбитража включает в себя два основных элемента:

1) полномочие арбитров разрешить спор;

2) указанное полномочие основано на волеизъявлении сторон, сделке.

История развития арбитража. Третейское разбирательство возникло ранее государственного правосудия, первоначальные известия об этом способе рассмотрения споров необходимо отнести к периоду Древнего Рима. Император Юстиниан впервые наделил решения третейских судов силой решения государственных судов. До этого стороны могли лишь предусмотреть в арбитражном соглашении меры специального взыскания или иной способ, обеспечивающий исполнение решений. Это подтверждает тот тезис, что развитие третейского разбирательства происходит там, где законодательством арбитражным решениям придается сила решений государственных судов.

Период феодализма не способствовал развитию арбитража в силу неограниченной власти феодала.

Новый этап в бурном развитии международного коммерческого арбитража начался с активным ростом международной торговли в XVIII–XIX вв. К данному периоду относятся становление первых постоянно действующих арбитражных институтов.

Конгресс торговых палат на своем заседании в Бостоне в 1912 г. принял резолюцию, признающую необходимым создание международных правовых норм для разрешения споров, возникающих в международной сфере.

Важным шагом в развитии международного арбитража послужило образование 10 июня 1914 г. Международной торговой палаты в Париже на основании решения созданного в 1905 г. Конгресса торговых палат.

Правовая природа международного коммерческого арбитража. Существуют две основные теории в отношении определения природы арбитража в целом и международного коммерческого арбитража в частности: юрисдикционная, договорная и смешанная.

1. Юрисдикционная (процессуальная)

Все вопросы, касающиеся международного коммерческого арбитража, решаются исходя из применения права конкретного государства, в котором рассматриваются споры. Компетенция международного арбитражного суда основана на действии норм права, созданных государством. Арбитражное решение является окончательным, разрешает спор между двумя или более сторонами.

2. Договорная (материально-правовая)

Основой арбитража является арбитражное соглашение, которое рассматривается как сделка, вклю-

чающая две стадии: ее заключение (соглашение сторон о выборе компетентного органа для рассмотрения спора) и её выполнение (вынесение арбитражного решения).

Однако из названного обычного правила существуют исключения, когда компетенция международного арбитражного суда возникает на основании международного документа (соглашения), когда истец признает компетенцию арбитражного суда в начале арбитража и арбитражное соглашение не заключается:

– Вашингтонская конвенция о порядке разрешения споров между государствами и инвесторами из других государств 1965 г.;

– Московская конвенция о разрешении арбитражным путем гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества 1972 г.;

– Североамериканское соглашение о свободной торговле 1992 г. (NAFTA - North American Free Trade Agreement);

– Лиссабонская энергетическая хартия от 17 декабря 1994 г. (Energy Charter Treaty).

Большое значение в арбитраже имеет автономия сторон, которая проявляется в следующем:

– выбор сторонами национального права для регулирования разбирательства или существа спора.

– избрание сторонами транснациональных правил для арбитражного разбирательства норм *lex mercatoria*.

3. Смешанная

Сторонники смешанной теории считают, что в арбитраже присутствует как договорное, так и процессуальное начало. Вопросы право- и дееспособности сторон при заключении арбитражного соглашения, определения его формы относятся к материально-правовым отношениям. Вопросы арбитражного разбирательства, принятия и исполнения арбитражного решения относятся к процессуальным вопросам.

Как уже отмечалось международный коммерческий арбитраж – это третейский суд. В Республике Узбекистан принят Закон “О третейских судах” где дано следующее понятие – третейский суд (постоянно действующий третейский суд или временный третейский суд) — негосударственный орган, разрешающий споры, вытекающие из гражданских правоотношений, в том числе хозяйственные споры, возникающие между субъектами предпринимательства¹. Но международный коммерческий арбитраж обусловлен отдельным правовым статусом, так в Типовом Законе ЮНСИТРАЛ «О международном коммерческом арбитраже» установлены следующие понятия: “арбитраж” означает любой арбитраж, независимо от того, осуществляется ли он постоянным арбитражным учреждением или нет; “арбитражный суд” означает единоличного арбитра или коллегия арбитров. Также в Типовом Законе указано, что Арбитраж является международным, если: коммерческие предприятия сторон арбитражного соглашения в момент его заключения находятся в различных государствах; или одно из следующих мест находится за пределами государства, в котором стороны имеют свои коммерческие предприятия; стороны прямо выраженным образом договори-

¹ Закон Республики Узбекистан “О третейских судах” // Собрание законодательства Республики Узбекистан, 2006 г., № 42, ст. 416.

лись о том, что предмет арбитражного соглашения связан более чем с одной страной¹.

С доктринальной точки зрения, многие авторы по разному определяют понятие международного коммерческого арбитража. Так, например, Н.Ю.Ерпылаева и некоторые другие авторы считают, что международный коммерческий арбитраж – это третейский суд, постоянно действующий или специально созданный в каждом конкретном случае, основная целью которого является рассмотрение и разрешение по существу международного коммерческого спора в определенной процессуальной форме путем вынесения обязательного для спорящих сторон решения². Некоторые авторы характеризуют международный коммерческий арбитраж в более общей форме, так Г.К.Дмитриева и др. считают, что международный коммерческий арбитраж – это механизм (организация, орган) по рассмотрению международных коммерческих споров³. Х.Т.Адилкариев и Б.Э.Очилов отмечают, что международный коммерческий арбитраж – это разрешение спора третьей стороной, решение которой обязательно для спорящих сторон⁴. Далее Г.Ю.Федосеева считает, что международный коммерческий арбитраж – это инструмент рассмотрения гражданско-правовых споров, ослаженных иностранным элементом, которые возникают преимущественно при осуществлении внешнеэкономической деятельности⁵. И.В.Гетьман-Павлова указывает что международный коммерческий арбитраж – это особый механизм рассмотрения международных коммерческих споров. Данный суд – это суд, избранный в соответствии с волей сторон для разрешения спора между ними⁶.

Из рассмотренного можно видеть, что международный коммерческий арбитраж это – саморегулируемая, политически и процессуально независимая система негосударственного рассмотрения и разрешения международных торговых споров, возникающих на основе внешнеэкономических сделок между субъектами различных государств, рассматривающая споры на основе использования норм материального права, согласно договору сторон или в соответствии с коллизийными нормами по усмотрению арбитров, основывающаяся на принципе справедливости, торговых обычаев и обычаев делового оборота.

С.О.Акобиров
Аспирант Санкт-Петербургского Государственного
Университета Экономики и Финансов

ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В РЕСПУБЛИКЕ УЗБЕКИСТАН

Известно, что государственно-частное партнерство (ГЧП) является одним из эффективных инструментов взаимодействия государства и бизнеса, который позволяет стимулировать инвестиционную активность частного капитала и обеспечивать эффективное сочетание интересов обеих сторон. Сфера инфраструктурной отрасли традиционно относилась к сфере ведения государства. Однако, для эффективного решения многих инфраструктурных вопросов, участие одного государства недостаточно, что требует привлечения частных компаний, которые выступают в качестве инвесторов и/или операторов данных объектов. Изучение тенденции современного этапа развития взаимодействия государственных и бизнес структур посредством ГЧП, и выявление эффективных финансово-промышленных механизмов решения инфраструктурных задач является архиважным на данный момент для многих стран мира.

Согласно опыту зарубежных стран, необходимость в ГЧП возникает прежде всего в тех сферах, за которые государство традиционно несет ответственность. Это - *объекты общего пользования* (транспортная, коммунальная, социальная инфраструктура, объекты культуры, памятники истории и архитектуры и т.п.), и *публичные службы* (ремонт, реконструкция и содержание объектов общего пользования, уборка территорий, жилищно-коммунальное хозяйство, образование, здравоохранение). С чисто рыночной позиции, данные сферы непривлекательны и могут исчезнуть, если их активы передать в частные структуры, вследствие чего государство не может полностью передать их в собственность. Поэтому на практике совершенно логично возникает так называемая *полуприватизация*, с которой часто отождествляют ГЧП. Это дает основание рассматривать ГЧП в качестве промежуточной формы между государственной и частной собственностью, а также как своеобразную управленческую альтернативу приватизации. Сферы применения ГЧП в развитых странах разнообразны. Согласно статистической информации, лидирующей сегодня является транспортная инфраструктура, за ней, с небольшим отрывом, следует социальная инфраструктура.⁷ Сотрудничество между партнерами может проходить в рамках различных законодательных структур, с разнообразным диапазоном задач и компетенций. Органы власти, априори, утверждают основополагающие правила и имеют возможность моделировать партнерство таким образом, чтобы оно отражало их цели, политику и нормативные требования.

Современная эффективно функционирующая инфраструктура является важнейшей материальной предпосылкой экономического роста и повышения благосостояния населения. Следовательно, перспективы развития активного применения различных мо-

¹ Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (принят ЮНСИТРАЛ 21 июня 1985 г.) (с изменениями, принятыми 7 июля 2006 г.).

² Ерпылаева Н.Ю. Международное частное право. –М., 2005. –С.477; Berger K. International Economic Arbitration. In: Horn N., Buhbaum R. Studies in Transnational Economic Law. Vol.9. Boston, 1993.

³ Международное частное право: Учебник / Под общ. ред. Г.К.Дмитреевой. –М., 2008. –С.629.

⁴ Одилкариев Х.Т., Очилов Б.Э. Ҳозирги замон халқаро ҳуқуқи. Дарслик. –Т., 2002. –Б.256.

⁵ Федосеева Г.Ю. Международное частное право. –М., 2007. –С.327.

⁶ Гетьман-Павлова И.В. Международное частное право. –М., 2009. –С. 600.

⁷ Балашов С. Опыт функционирования ГЧП в развитых странах // Вестник Института экономики РАН. No 4. 2009.

делей ГЧП в Узбекистане огромны и актуализируют данный вопрос в повестке дня. Правительство Узбекистана за годы независимости придавало основную роль инфраструктуре, направляя в данный сектор значительные ресурсы. Инфраструктура и сегодня остается приоритетным направлением расходования бюджетных средств, государственных внебюджетных фондов и гарантированных правительством внешних займов. В результате в Узбекистане создана современная дорожно-транспортная сеть и система воздушного сообщения, развивается энергетика, идет модернизация других отраслей и объектов инфраструктуры. За годы независимости, благодаря эффективной политике государства в сфере инфраструктуры, доступ населения к водопроводной сети и природному газу расширился во много раз. Межстрановые сравнения свидетельствуют о том, что увеличение на 1% инфраструктурных мощностей на душу населения в среднем ассоциируется с таким же приростом душевого ВВП.¹

На фоне ряда успехов, контрастируют также ряд выявленных нерешенных задач в сфере инфраструктуры, решение которых носит срочный характер. *Во-первых*, это усугубление дисбаланса в инфраструктуре, который выражается в разрыве между спросом на услуги, предъявляемый экономикой и обществом, и предложением этих услуг. Данное увеличение спроса объясняется прямым следствием ускоренного экономического роста Узбекистана со средними ежегодными темпами в 6,9 % за 2001-2010гг.² *Во-вторых*, успехи экономической политики страны и благоприятная рыночная конъюнктура также привели к увеличению нагрузки на инфраструктурные мощности, что создало ряд последствий, требующих безотлагательных решений по ним, а именно старение основных фондов инфраструктуры. С проблемой подобного рода столкнулся в начале 90-х гг. Китай, где потребовались срочные меры по привлечению в инфраструктуру инвестиций и повышению эффективности использования мощностей, и ресурсов. В-третьих, наблюдается низкая эффективность в использовании имеющихся ресурсов и мощностей некоторых инфраструктур. Низкая эффективность использования инфраструктуры выражается в различных формах, в частности, в низком коэффициенте полезного действия (КПД) оборудования, требующих внедрения энергосберегающих и иных новейших технологий. На наш взгляд, текущая ситуация использования ресурсов и мощностей инфраструктурных объектов является показательным примером фрагментарного решения вопросов, что не приемлемо в долгосрочном горизонте планирования деятельности всей инфраструктуры в целом.

Бесспорно, вышеописанные тенденции выявленных задач, требующих безотлагательных мер и действий со стороны государства, актуализируют роль ГЧП, как эффективный инструмент взаимодействия государственных и частных структур в решении на сущих инфраструктурных вопросов. Совпадение во времени ускоренного роста экономики Узбекистана с текущей фазой цикла развития национальной инфраструктуры требует привлечения значительных инвестиций в данный сектор. На наш взгляд, выходом из положения является проведение активных мероприятий по при-

влечению (национального и международного) частного сектора посредством ГЧП. Рыночное решение ряда безотлагательных задач инфраструктурной отрасли приоритетам экономической стратегии Узбекистана, которая предусматривает продолжение приватизации экономики, поощрение частной инициативы и конкуренции.

В Узбекистане модель ГЧП еще достаточно молода и не апробирована в масштабном аспекте. Согласно базе данных Консультационного Центра по инфраструктурным проектам (Public-Private Infrastructure Advisory Facility – PPIAF), в Узбекистане за последние 20 лет реализовано 9 крупномасштабных объектов ГЧП, с суммой инвестиций 2 899 млн. дол. США.

Приоритетным направлением инвестиций является сфера телекоммуникации, где посредством ГЧП реализовано 7 проектов. Остальные два проекта относятся к сфере транспорта и водоснабжения. Следует также отметить, что ГЧП в Узбекистане практикуется на микроуровне в отраслях коммунального хозяйства. Принятым в 2006 г. Кабинетом Министров Республики Узбекистан постановлением «О дальнейших мерах по развитию товариществ частных собственников жилья и формированию реального рынка жилищных услуг» предусматривается создание специализированных управляющих и обслуживающих организаций, оказывающих услуги товариществам частных собственников жилья на договорной основе. На сегодняшний день в Узбекистане функционирует достаточное количество управляющих компаний, занятых предоставлением эксплуатационных, ремонтных и аварийно-диспетчерских услуг. Приведенные примеры свидетельствуют о жизнеспособности идеи масштабного внедрения ГЧП в Узбекистане, но с учетом особенностей местных условий и реалий. Для продуктивного взаимодействия государства и бизнеса посредством ГЧП сверх важно создание условий *правового, институционального и экономического характера.*

Правовая база для ГЧП в Узбекистане частично создана. Узбекистан одним из первых среди постсоветских государств принял закон «О концессиях» (1995г.) и закон «О естественных монополиях» (1997г.). Однако, ГЧП представляет собой совокупность отношений, которые находятся на стыке публичного и частного права, и регулируются различными отраслями права. Развитие форм, моделей, механизмов ГЧП и практическая организация работы требуют формирования специальной законодательной базы. Следовательно, наличие проработанной законодательной базы форм и механизмов реализации ГЧП - фундаментальный и первостепенный вопрос, решение которого снимет с повестки многие текущие вопросы.

Институциональная и экономическая среда в Узбекистане постоянно эволюционирует в направлении развития частного сектора. Данный вектор институциональных и экономических сдвигов, бесспорно, благоприятствует распространению ГЧП. Вместе с тем, следует отметить наличие недостаточного опыта эффективного и транспарантного партнерства государственных и частных структур, существование информационной асимметрии во взаимоотношениях сторон, что отражает текущую тенденцию предпочтения государством и бизнесом работать только на условиях собственности. Следует также иметь ввиду угрозу коррупции, т.к. как показывает опыт многих зарубежных стран, расширение транзакций между государством и коммерческими

¹ Infrastructure for Depevelopment. World Bank, 2004.

² http://www.indexmundi.com/uzbekistan/gdp_real_growth_rate.html

структурами часто ведет к возникновению отношений коррупционного характера.

Стратегия внедрения ГЧП в Узбекистане должна выстраиваться поэтапно с учетом реалий, отвечающих потребностям экономики и стратегическим интересам страны. Активное внедрение ГЧП позволит продвигаться в решении вопросов инфраструктурного характера, особенно развития жилищно-коммунальной отрасли, включая снижение издержек и увеличение качества услуг, выявление иных подходов к определению тарифов, создание конкурентной среды, эффективный учет потребления услуг, улучшение управления отраслью и конкурентным отбором инвесторов. Также важно, чтобы процесс внедрения ГЧП в Узбекистане был скоординирован с программой осуществляемых в стране экономических преобразований.

На наш взгляд, создание вышеописанных *правовых, институциональных и экономических условий*, и активное поэтапное внедрение ГЧП с учетом реалий экономики, откроет путь к созданию особой «узбекской модели» государственно-частного партнерства, способного содействовать реализации программ модернизации инфраструктурных объектов с наименьшими издержками для общественного сектора, и позволит в полной мере реализовать потенциал роста экономики.

Р.Кенджаев
ТДЮИ Илмий тадқиқот маркази
кичик илмий ходими

ДАВЛАТ ВА ЖАМИЯТ БОШҚАРУВИДА ИНСОН ВА БОЛА ҲУҚУҚЛАРИНИНГ АЙРИМ МАСАЛАЛАРИ

“Эндиликда инсон, унинг ҳаёти, эрки, шаъни, кадр-қиммати ва бошқа ажралмас ҳуқуқ ҳамда эркинликлари муқаддас саналиб, улар давлат томонидан қафолатланади”¹.

Ислом Каримов

Ривожланаётган ҳуқуқий-демократик давлатимизнинг мустақам ҳуқуқий асосларини шакллантириш, бозор иқтисодиётига асосланган янги адолатли жамиятни қуриш, энг аввало, давлат ҳаётининг барча соҳаларини тартибга солувчи қонунларни ишлаб чиқиш ва амалда татбиқ этиш билан боғлиқ. Ҳозирги кунга қадар жамиятимизнинг барча жабҳаларини тартибга солувчи қонунлар яратилмоқда ва амалиётга самарали татбиқ этилмоқда.

Дарҳақиқат, мустақиллигимизнинг илк кунларидаёқ, мамлакатимиздаги ҳар бир инсон ҳуқуқлари ва манфаатлари энг олий қадрият ҳамда муқаддаслиги расман ҳуқуқий жиҳатдан мустақамланган эди. Масалан, мустақил Ўзбекистон Республикасининг 1992 йилги Конституцияси давлат манфаатини эмас, балки инсон ҳуқуқи ва манфаатларини биринчи ўринга қўйди. Инсон шахсини улуғлашдек ахлоқий, чуқур маданий қоидалар Ўзбекистон Республикаси Конституциясининг муқддаси ва қатор моддаларида ўз ифодасини топган. Жумладан, мамлакатимиз Асосий қонунининг 13-моддасида шундай дейилади: “Ўзбекистон Республикасида демократия умуминсоний принципларга асосланади, уларга кўра инсон, унинг ҳаёти, эркинлиги, шаъни, кадр-қиммати ва бошқа дахлсиз ҳуқуқлари олий қадрият ҳисобланади. Демократик ҳуқуқ ва эркинликлар Конституция ва қонун билан ҳимоя қилинади”².

Бугун қайси бир соҳага қарамай энг биринчи ўринда инсон ҳуқуқлари ва манфаатларини янада юксалтиришга қаратилмоқда. Мавжуд соҳалардаги ўзгартиришлар, қўшимчалар киритиш ва улардаги янгиликлар энг аввало, инсон ҳуқуқлари ва манфаатларини яхшилашга, эркинлаштиришга эришиш мақсадида ҳаракат қилинмоқда.

Мамлакатимизда амалга оширилаётган суд-ҳуқуқ ислохотларининг асосий мақсади суд ва бошқа ҳуқуқни муҳофаза қилувчи органларнинг инсон ҳуқуқ ва эркинликларини, манфаатларини ҳимоя қилиб уни таъминлаш, давлат ва жамият манфаатларини ҳимоя қилиш борасидаги ўрнини юксалтиришдан иборат.

Шу ўринда, Президентимиз Ислом Каримовнинг маъруза ва нутқларида инсон ҳуқуқлари соҳасида амалга оширилиши лозим бўлган қуйидаги беш стратегик йўналиш белигилаб берилган:

Ø инсон ҳуқуқлари ва эркинликларини ҳимоя қилишнинг самарали механизмини вужудга келтириш;

¹ Каримов И.А. Ўзбекистон – келажаги буюк давлат // Каримов И.А. Ўзбекистон: миллий истиқлол, иқтисод, сиёсат, мафкура. Т.1.Т.: Ўзбекистон, 1996 й. 125-бет.

² Ўзбекистон Республикаси Конституцияси. Т.: “Ўзбекистон”, 2010 й. 5-бет.

Ø инсон ҳуқуқлари бўйича халқаро ҳуқуқнинг умум эътироф этган принциплари ва нормалари асосида миллий қонунчиликни такомиллаштириш;

Ø қабул қилинган қонунларга оғишмай амал қилиш механизмини ишлаб чиқиш ва ижтимоий ҳаётнинг барча жабҳаларида қонун устунлигини таъминлаш;

Ø одил судлов ислохотини амалга ошириш йўли билан бутун суд тизимини демократлаштириш;

Ø аҳоли, айниқса, ёшлар ва мансабдор шахслар, ҳуқуқ-тартибот идоралари ходимлари ўртасида ҳуқуқий тарбия ишларини тубдан яхшилаш, уларнинг ҳуқуқий онги ва маданиятини юксалтириш.

Зеро, инсон ҳуқуқлари ва манфаатларини ҳимоя қилиш давлат ва жамиятга улкан масъулиятли вазибаларни юклайди. Бироқ, ҳар бир соҳанинг муаммосини ўрганишда масаланинг ижбий ва салбий жиҳатидан ёндашиш мақсадга мувофиқдир. Буни куйидаги ҳолатда кўришимиз мумкин:

Давлат ва жамият бошқарувида бола ҳуқуқлари – бугунги кунда мамлакатимизда ёшларга берилаётган имконият ва шарт – шароитларни яратиб бериш билан бирга, уларга катта ишонч билдирилиб, ёшларимиз эртаимиз эгалари деб эътироф этилмоқда. Фахр билан айтиш жоизки, юртимизда Москва Давлат Университетининг бир қанча филиаллари ва Вест министр университети ўз фаолиятини олиб бормоқда. Юртбошимиз раҳбарлигида ёшларимиз учун “Истеъдод” жамғармаси, Президент стипендияси, А.Навоий ва Беруний стипендияси, “Зулфия” мукофоти, “Ниҳол” мукофоти, шунингдек “Умид ниҳоллари”, “Баркамол авлод” ва “Универсиада”, “Келажак овози” “Фонд форум” кабиларни ташкил қилиш ва уларни ўтказишда давлат ва жамиятнинг ёшларга нисбатан алоҳида эътибор қаратилганлигини, ёшларнинг таълим–тарбиясига ғамхўрлик қилинаётганлигини, уларнинг манфаати ва ҳуқуқларини таъминлаш доимо давлат сиёсатининг диққат марказида турганлигидан далолатдир. Айтиш жоизки, Юртбошимиз томонидан ёшларга қилинаётган ғамхўрлик, эътибор ҳамда уларга яратилаётган шарт-шароитлар ҳеч қайси бир мамлакатда бу даражада эмаслиги диққатга сазоворлиги бу албатта масаланинг ижбий жиҳатидир.

Давлат ва жамият бошқарувида бола ҳуқуқлари – вояга етмаган болаларнинг бозорларда арава тортиб юриши, садақа сўраб тиланчилик қилиши, автобусларда пул терувчи (кондукторлик) бўлиб ишлаши, автоювиш жойларда ишлаётган болаларнинг ишлаши, болаларни тижорат ишларига жалб этиш, болаларнинг назоратсизлиги туфайли уларнинг спиртли ичимликка ружуъ қўйиши керак бўлса, гиёҳванд бўлиб қолиши ва ҳар қандай диний оқимларга осонгина кириб қолиши, ноқонуний ҳомилани олдириш (аборт) болани нобут қилиш ёки бегуноҳ норасида гўдакларни сотиш каби нохуш ҳолатлар бу албатта масаланинг салбий жиҳатидир. Бундай салбий ҳолатларни энг аввало, биринчидан, ота-оналарнинг ўз жигарбанд фарзандларининг ҳаётига бепарво ва лоқайдлиги сабаб бўлса, иккинчидан, болаларни ҳар қандай ишга жалб қилиб яъни, автоювиш жойида эрталабдан то кечкурунгача машинани ювиб артиш болаларнинг қанчалик соғлиғига жиддий зиён етказишга олиб келаётганлиги, учинчидан, мана шундай бетакрор Ватандан, қолаверса, ҳаётнинг завқ-шавқидан ва уларнинг орзу ҳавасидан маҳрум этилаётганлиги тўтинчидан, энг муҳими болаларнинг мактабдан таълим-тарбия олиш ўрнига, уларнинг қандайдир

номақбул ишларга жалб қилинаётганлиги билан изоҳлаш мумкин.

Ушбу масалалар юзасидан куйидаги хулоса ва тавсияларга келиш мумкин:

биринчидан, Ўзбекистон Республикаси Конституциясининг 64-моддаси яъни, “Ота-оналар ўз фарзандларини вояга етунларига қадар боқиш ва тарбиялашга мажбурдирлар. Давлат ва жамият етим болаларни ва ота-оналарининг васийлигидан маҳрум бўлган болаларни боқиш, тарбиялаш ва ўқитишни таъминлайди, болаларга бағишланган хайрия фаолиятларни рағбатлантиради”¹ – деб ҳуқуқий жиҳатдан мустаҳкамлаб қўйилган ушбу моддани қаттиқ назоратга олиш, иккинчидан, ўз фарзандларининг турмуш тарзи, ҳаёти учун бепарво ва лоқайд бўлган ота-оналарни қонунда белгиланган тартибда жавобгарликка тортиш масаласини кўриш, учинчидан, ҳусусий тадбиркорлик билан шуғулланаётган яъни автоювиш жойларнинг раҳбарлари ўз қўл остидаги ходимларига машина ювиш учун махсус кийим ва навбат (смена) билан ишлашни жорий қилиш ёки қўшимча ҳақ тўлаш, тўртинчидан, маҳалла фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органлари ўз маҳаллаларида яшовчи болаларни қўллаб-қувватлаш ва уларни назорат остига олиш, бешинчидан, профилактика инспекторининг вояга етмаган болаларнинг ота-оналари билан ҳамкорликда уларнинг таълим-тарбиясини назорат қилиш, олтинчидан, оммавий ахборот воситаларининг родини кучайтириш яъни, телевидения орқали маданият, маърифат ва маънавиятга бағишланган ролик ҳамда кўрсатувларни мунтазаам намойиш этиб бориш, етинчидан, энг муҳими олий ва ўрта махсус таълимларда таълим олаётган талаба ва ўқувчиларнинг тартиб интизомини ҳамда уларнинг дарсларга келиб кетишини доимий қаттиқ назорат қилиб туриш мақсадга мувофиқдир.

Бинобарин: “Мен Абдулла Авлонийнинг “Тарбия биз учун ё ҳаёт ё мамот, ё нажот – ё ҳалокат, ё саодат – ё фалокат масаласидир” деган фикрини кўп мушоҳада қиламан. Буюк маърифатпарварнинг бу сўзлари асримиз бошида миллатимиз учун қанчалик муҳим ва долзарб бўлган бўлса, ҳозирги кунда биз учун ҳам шунчалик, балки ундан ҳам кўра муҳим ва долзарбдир. Чунки таълим тарбия – онг маҳсули, лекин айни вақтда онг даражаси ва унинг ривожини ҳам белгилайдиган омилдир. Бинобарин, таълим тарбия тизимини ўзгартириб бўлмайди. Онгни, тафаккурни ўзгартирмасдан туриб эса биз кўзлаган олий мақсад – озод ва обод жамиятни барпо этиб бўлмайди” – деб ёзади Президентимиз Ислон Каримов.

Хулоса ўрнида шунга айтиш мумкинки, бола ҳуқуқлари ва уларнинг манфаатларини ҳимоя қилиш муаммоси ҳозирги замоннинг энг долзарб муаммоларидандир. Бола ҳуқуқлари ва уларнинг манфаатлари ҳимоя қилиш ҳозирги замон тараққиётининг асоси ва давр талаби демократик ҳуқуқий давлат ҳамда фуқаролик жамиятнинг энг муҳим белгиси бўлиб, у ҳар бир давлатнинг демократик тараққиёти даражасини кўрсатувчи муҳим мезондир. Бунинг учун бизнинг мамлакатимизда барча шарт-шароитлар етарли, фақат ўзаро ҳамкорлик, ҳамжиҳатлик ва доимий назоратни кучайтириш зарур ҳолос.

¹ Ўзбекистон Республикаси Конституцияси. Т.: “Ўзбекистон”, 2010 й. 12-бет.

Ж. Низамов
ТДЮИ Илмий тадқиқот маркази
кичик илмий ходими

БОЛА ҲУҚУҚЛАРИ БУЗИЛИШЛАРИНИНГ БАЪЗИ ШАКЛЛАРИНИ ОЛДИНИ ОЛИШГА ОИД АЙРИМ МУЛОҲАЗАЛАР

Ҳуқуқий демократик давлат ва фуқаролик жамияти барқарор тараққиётга замин яратувчи ҳамда фаол ҳаракатда бўлган, инсонларнинг ҳуқуқ ва эркинликларининг тўлиқ таъминланишига хизмат қилувчи ҳуқуқий асосларга таянади. Бундай ҳуқуқий асослар орқали жамиятда фуқароларнинг турли ижтимоий муносабатлардаги иштироки, уларнинг барча соҳалардаги ҳуқуқ ва манфаатлари тартибга солинади. Хусусан болалар ҳуқуқлари, уларнинг таъминланиши кафолатлари ҳам қонун йўли билан катъий тарзда белгиланади.

Мамлакатимизда ёшлар билан боғлиқ қабул қилинган қонун ҳужжатларида боланинг туғилганидан то вояга етгунига қадар бўлган даврда саломатлигини ҳимоя қилиш, Меҳрибонлик уйлари ва махсус мактаб-интернатларнинг моддий-техник базасини муостаҳкамлаш ва шу даргоҳларда ишлаётган ходимларни ҳам моддий қўллаб-қувватлаш масалалари ўрин олган.

2008-йил республикаимизда давлатимиз раҳбари ташаббуси билан “Ёшлар йили” деб эълон қилинган эди. Бу қарорнинг асосий мақсадлари ҳақида тўхталар экан, Президентимиз униб-ўсиб келаётган фарзандларимизга янада кенг йўл очиб бериш, уларнинг соғлом ва баркамол бўлиб вояга етиши, замонавий билим ва тараққиёт чўққиларини эгаллаши, ўз қобилият ва имкониятларини, куч-қувватини намойиш этиши учун давлатимиз, жамиятимиз томонидан шароит туғдириш, ёшларнинг ҳуқуқ ва манфаатларини тўлиқ таъминлаш, бир сўз билан айтганда, навқирон авлодни биз қўраётган янги жамиятнинг ҳал қилувчи кучига айлантириш вазифаси қўйилганлигини алоҳида таъкидлаб ўтганлар¹.

Албатта, бола ҳуқуқлари, уларни тўқис таъминлаш, бола ҳуқуқларининг турли шаклларда бузилишларига чек қўйиш, уларни комил инсон қилиб тарбиялаш ҳар бир жамият олдида турган долзарб вазифалардан биридир. Ўзбекистон Республикасининг “Бола ҳуқуқларининг кафолатлари тўғрисида”ги қонунининг 3-моддасига кўра бола деб ўн саккиз ёшга тўлгунга (вояга етгунга) қадар бўлган шахсга айтилади. Ушбу қонунга мувофиқ болаларнинг ўн саккиз ёшгача бўлган ҳаётлари давомида уларнинг турли қонунларда белгиланган ҳуқуқлари бола ҳуқуқлари сифатида баҳоланади. Болалар қонунга мувофиқ бу даврда исм, таълим-тарбия олиш, ҳимояланиш каби бир қатор ҳуқуқларга эга бўладилар.

Болаларнинг вояга етгунларига қадар бўлган ҳаёти оила муҳити билан узвий боғлиқ. Шунинг учун ҳам бола ҳуқуқларининг турли шаклларда бузилиши ҳолатлари кўпроқ оилада содир бўлади. Жумладан, ота-онанинг ёхуд улардан бирининг муттасил ичкиликбозликка ёки гиёҳвандликка ружуъ қўйиши оқибатида бола ҳуқуқларининг қўпол равишда бузилиши ҳолатлари келиб чиқади.

¹ Каримов И.А. Ватанимизнинг босқичма-босқич ва барқарор ривожланишини таъминлаш – бизнинг олий мақсадимиз. – Т.17. – Т.: “Ўзбекистон”, 2009. - 47-48-б.

Оила кодексининг 79-моддасига мувофиқ ота-онанинг ёхуд улардан бирининг муттасил ичкиликбозликка ёки гиёҳвандликка ружуъ қўйиши уларнинг ота-оналик ҳуқуқларидан маҳрум қилинишига асос бўлади. Ушбу соҳа мутахассисларидан З.Эсанова олиб борган тадқиқотларга кўра ўрганилган 100 та суд ишларининг 13 тасида ота-оналар муттасил ичкиликбозлик, гиёҳвандликка ружуъ қўйиш факти бўйича ота-оналик ҳуқуқларидан маҳрум қилинганлар.²

Ота-оналик ҳуқуқидан маҳрум қилиш билан боғлиқ ҳолатларнинг бири ота-онанинг ёки улардан бирининг муттасил ичкиликбозлик ёки гиёҳвандликка ружуъ қўйиши экан, албатта, бу ҳолат оилада доимий руҳий, жисмоний тазйиқларга, жиноятларга, бола ҳуқуқларининг бузилишларига олиб келиши мумкин.

Муттасил ичкиликбозлик алкоголизм номи билан ҳам юритилади. Алкоголизм спиртли ичимликларни сурункали истеъмол қилиш туфайли юзага келадиган заҳарланиш, хумор қилиш шаклларидан биридир. Муттасил ичкиликбозлик спиртли ичимликларни истеъмол қилишга мажбурликда намоён бўлади. Спиртли ичимликларни ичиш тўхтатилгандан сўнг соматик, вегетатив, неврологик бузилишлар юзага келади, чуқур ва барқарор руҳий ҳамда неврологик бузилишлар, хотиранинг пасайиши, ақлнинг пасайиши, турли ижтимоий номуносивликлар пайдо бўлади³.

Муттасил ичкиликбозлик тўғрисида юридик адабиётларда бир қатор шарҳлар билдирилган. Жумладан муттасил ичкиликбозлик алкоголизм сифатида юридик энциклопедияда спиртли ичимликларга патологик ҳирс қўйиш (руҳий ва жисмоний мойиллик), алкоголь истеъмол қилиш тўхтатилганда хумор синдроми пайдо бўлиши, кейинчалик соматоневрологик бузилишлар, шахсда руҳий ўзгаришлар билан кечадиган хасталик сифатида қайд этилган⁴. Бу касаллик жамият учун ҳам, беморнинг ўзи учун ҳам ноқулай бўлган ижтимоий оқибатларга олиб келади.

Ижтимоий маънода алкоголизм деганда жамият фаровонлигига ва криминал ҳолатга, инсонларнинг соғлиғига, турмушига, меҳнатига путур етказувчи номеъёрий спиртли ичимликларни истеъмол қилиш тушунилиши керак.

Гиёҳвандлик юридик адабиётларда эйфорик, тинчлантирувчи, оғриқ қолдирувчи, ухлатадиган, банги қилувчи ёки кўзгатувчи табиий ва синтетик моддаларга патологик мойил бўлиш сифатида тавсифланади⁵. Наркотикларни узоқ вақт истеъмол қилганда шахс борган сари инқирозга учрайди, гиёҳвандлар тубан, атрофдагиларига ҳамда яқинларига бефарқ бўлиб қолади, ақл-идроки пасаяди. Гиёҳвандлар жисмоний ва руҳий ҳолдан тоядилар, уларнинг эмоциялари қўполлашади, яхши хулқ ва одатларини йўқотадилар, тез-тез антиижтимоий ҳаракатлар содир этадилар. Вақт ва атроф-муҳитни, мувозанатни қабул қилиш бузилади, агрессияга мойилликни чақиради. Бундай агрессив ҳолатлар гиёҳвандликка ружуъ қўйган шахсни

² Қаранг: Эсанова З. Ота-оналик ҳуқуқидан маҳрум қилиш суд амалиёти ва таҳлил. Ҳуқуқ ва бурч. ижтимоий-ҳуқуқий журнал. №2 (38) 2009, 47- б.

³ Қаранг: Ижтимоий ҳимоя: атамалар изоҳли луғати / Тузувчилар: М.Х.Саидов ва бошқ., Т.: Алишер Навоий номидаги Ўзбекистон Миллий кутубхонаси нашриёти, 2007. - 16-б.

⁴ Ўзбекистон юридик энциклопедияси /нашр учун масъул Р.А.Муҳитдинов ва бошқ.;Т.:Адолат, 2010.-22-б.

⁵ Юқоридаги манба. 92-б.

ижтимоий хавфли қилиб қўяди. Гиёҳвандлик воситаларини истеъмол қилиш инсон ҳаёти ва унинг зурриётига, келажак ҳаётига, фарзандларига катта салбий таъсир қилади.

Бундай тоифага мансуб шахсларни тиббий жиҳатдан муттасил ичкиликбозликка мубтало бўлган ёки гиёҳванд деб топиш масаласи қонун билан тартибга солинган, яъни шахсни сурункали алкоголизм, гиёҳвандлик ёки захарвандликка мубтало бўлган бемор деб топиш Ўзбекистон Республикаси Соғлиқни сақлаш вазирлиги белгиланган тартибда тегишли даволаш муассасалари томонидан амалга оширилади¹. Ушбу қонунга биноан жамоат тартибини, бошқа шахсларнинг ҳуқуқларини бузаётган, ёхуд аҳолининг осойишталигига, саломатлигига ва маънавиятига хавф туғдираётган сурункали алкоголизм, гиёҳвандлик ёки захарвандликка мубтало бўлган беморларга нисбатан мажбурий даволаш қўлланади.

Юқорида қайд этилган маълумотлардан келиб чиқиб муттасил ичкиликбозликка ёки гиёҳвандликка ружуъ қўйган ота-оналар томонидан бола ҳуқуқлари қайси шаклларда бузилиши тўғрисида хулоса қилиб кўрайлик. Фикримизча, бундай ота-оналар томонидан қуйидаги асосларга кўра бола ҳуқуқлари бузилиши мумкин.

Биринчидан, бундай ота-оналар кўп ҳолатларда ота-оналик мажбуриятларини бажармайдилар, фарзандларига таълим-тарбия бермайдилар.

Иккинчидан, ота-оналик ҳуқуқларини суъистемол қиладилар, болаларига нисбатан шафқатсиз муносабатда бўладилар, жисмоний куч ишлатадилар.

Учинчидан, болаларини спиртли ичимликлар ичишга ўргатишлари, жиноятга ундашлари мумкин.

Тўртинчидан, болаларга нисбатан ҳаёт ёки соғлиқ учун хавфли бўлган жиноятлар содир қилишлари мумкин.

Юқоридаги ҳар икки ҳолатга тушган ва у доимий такрорланиб турган оилаларда болага нисбатан бўлган муносабатни тасаввур қилиш қийин эмас. Бундай ҳолатларда ота-оналарга нисбатан ўз ота-оналик ҳуқуқларидан маҳрум қилиш ёки уларни чеклаш чораларидан бири қўлланиб болани улардан ажратиб олиш лозим бўлади.

Шуни алоҳида таъкидлаш керакки, бола ҳақида ғамхўрлик қилиш, унга таълим-тарбия бериш ота-она учун фақат ахлоқий қоида бўлиб қолмасдан, балки конституциявий ҳуқуқ ва бурч ҳам ҳисобланади, яъни: “Ота-оналар ўз фарзандларини вояга етгунларига қадар боқиш ва тарбиялашга мажбурдирлар”². Бироқ, муттасил ичкиликбозликка, гиёҳвандликка мубтало бўлган ота-оналар томонидан бу муқаддас бурч аксарият ҳолларда бажарилмайди. Бундай тоифадаги шахсларнинг жамиятда ижтимоий фойдали меҳнат билан шуғулланмаслиги ўз болаларини моддий жиҳатдан таъминламаслигига ҳам олиб келади.

Конституциямизга мувофиқ ота-оналар ўз болаларини боқишга мажбурлар. Мазкур нормага шарҳ беришар экан соҳанинг етук мутахассислари “боқиш”

дейилганда асосан еб-ичиришни тушуниш лозимлигини, “моддий таъминот” ўз ичига еб-ичишдан ташқари бўладиган харажатлар: кийим-кечак, яшаш учун уй-жой, иқтисодий маънодаги кенг тушунчаларни қамраб олишини таъкидлашган³.

Юқорида қайд этилган маълумотлардан хулоса қилиб айтадиган бўлсак, оила муҳитида бола ҳуқуқларини бузилишига олиб келадиган ҳолатлардан бири ота-оналарнинг ёхуд улардан бирининг муттасил ичкиликка ёки гиёҳвандликка ружуъ қўйишидир. Мазкур ҳолат бола ҳуқуқларининг турли шаклларда бузилишига олиб келиши мумкин. Фикримизча, бундай оилаларни ўз вақтида аниқлаш, бола ҳуқуқларининг бузилишларини олдини олиш мақсадида тегишли чоралар кўриш лозим. Жумладан, жамиятда оила муҳитига энг яқин бўлган бошқарув органларидан фуқароларни ўзини ўзи бошқариш органларининг оила билан боғлиқ ваколатларини қайта кўриб чиқиш, уларга носоғлом муҳит ҳукмрон бўлган оилаларни аниқлаш, тегишли чоралар кўриш бўйича аниқ вазибалар юклаш зарур.

Болалар таълим муассасаларида ҳам таълим мутасаддилари томонидан болалар орасида ота-оналарининг муттасил ичкиликбозлиги, гиёҳвандликка мубтало бўлганлигидан азият чекаётган болаларни ижтимоий қўллаб-қувватлаш мақсадида тегишли тадбирлар амалга оширилишини мақсадга мувофиқ деб ҳисоблаймиз.

¹ Ўзбекистон Республикасининг “Сурункали алкоголизм, гиёҳвандлик ёки захарвандликка мубтало бўлган беморларни мажбурий даволаш тўғрисида”ги қонуни / *Ўзбекистон Республикаси Олий Кенгашининг Ахборотномаси, 1993 йил № 1, 36-модда, 2 банд*

² Ўзбекистон Республикасининг Конституцияси. Т.:2010. - 64-модда.

³ Ўзбекистон Республикасининг Конституциясига шарҳ. Муаллифлар жамоаси. Масъул муҳаррир: А.А.Азизхўжаев. Т.: ТДЮИ нашриёти, 2008, 250-б.

Д. Саъдуллаев
соискатель ТГЮИ

АДМИНИСТРАТИВНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ ИЗЪЯТИЕ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И ОБЩЕСТВЕННЫХ НУЖД: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА

Произошедшие в последние годы общественно-экономические перемены потребовали пересмотра основ правового регулирования отношений по поводу земельных участков, которые долгое время были исключены из гражданского оборота. С одной стороны, признание земельных участков недвижимым имуществом позволило вовлечь их в гражданский оборот и распространить на них нормы гражданского законодательства об объектах гражданских прав. С другой стороны, земля, земельные участки являются весьма специфическим видом имущества: к их использованию всегда предъявляются высокие требования, обусловленные общественной значимостью и многофункциональным значением земли.

Земля предназначена для удовлетворения потребностей человека и принадлежит всем людям. Поэтому в отношениях, регулируемых правом, земля должна рассматриваться, прежде всего, как общественное достояние, объект естественных и неотчуждаемых прав граждан. Они отличаются от субъективных прав граждан, так как ими наделяет граждан, юридических лиц или других субъектов государство по закону. С одной стороны, категория «общенациональное богатство народов» (ст. 55 Конституции Республики Узбекистан) рассматривается как антипод любой собственности, с другой - недвижимые природные объекты признаются публичной государственной собственностью особого рода.

Земля, как и другие природные ресурсы, является достоянием и национальным богатством народа Республики Узбекистан и составляет основу их жизнедеятельности. Правовой режим земельных участков вызывает значительный общественный интерес, поскольку всякое изменение законодательства о праве собственности на земельных участках поселений непосредственно сказывается на судьбах миллионов граждан Узбекистана. Как справедливо отмечено многими авторами, «земля является особого рода товаром, недвижимостью, а значит, в регулировании земельных отношений должны гармонично взаимодействовать нормы земельного и гражданского законодательства»¹.

В системе природных ресурсов земля обладает отличительными свойствами. Она одновременно выступает в качестве средства производства в сельском и лесном хозяйстве, операционного базиса для развития рыночной инфраструктуры на основе осуществления хозяйственной деятельности, как недвижимое имущество, объект права собственности и иных вещных прав на землю².

Действующее законодательство закрепило не только разнообразие форм собственности на землю,

но и гарантировало их равную правовую защиту. Предоставление и изъятие земельных участков, независимо от того, для каких целей это необходимо (строительство или нужды, с ним не связанные), может осуществляться из земель, находящихся в государственной, муниципальной или частной собственности. В связи с этим изучение форм и видов собственности на земельные участки предполагает анализ однородных правовых норм, как закрепляющих принадлежность земли определенному собственнику, так и устанавливающих пределы землепользования. Владение, пользование, распоряжение земельными участками возможно только при условии их индивидуализации. Собственник определенно должен знать, в отношении какого земельного участка он может реализовать свои полномочия.

Все субъекты земельных отношений обладают равными возможностями использования земли. Однако от имени собственника выступают различные субъекты земельного права. Специфичность таких субъектов находит отражение в реализации правомочий собственника земли.

Статус государства как органа публичной власти дополняется статусом государства - собственника земли. Право земельной собственности у Республики Узбекистан, органов государственной власти на местах возникает при разграничении государственной собственности на землю с момента государственной регистрации этого права. Государство является потенциальным собственником земельных участков, не предоставленных кому-либо.

Свои права собственника государство реализует через систему государственных органов. В связи с этим большую важность приобретает исследование законодательного урегулирования деятельности государственных органов, осуществляющих распределение и перераспределение земель в Республики Узбекистан. Эта функция обусловлена задачами эффективного использования земли, необходимостью включения граждан и организаций в отношения собственности на природные ресурсы.

Посредством государственного распределения и перераспределения земли создается основа механизма, обеспечивающего равновесие между автономией частного собственника земли и государственным вмешательством³.

Присутствие пробелов и противоречий в гражданском и земельном законодательстве, отсутствие единообразия в судебной практике, недостаточность научной разработанности проблемы затрудняют как саму процедуру изъятия, так и соблюдение законных прав и интересов не только граждан и юридических лиц, у которых изымаются участки, но и самого государства. Поэтому валено провести исследование с позиций защиты как прав и интересов правообладателей, так и публичных интересов⁴. Ситуация усложняется тем что, остаются нерешенными проблемы установления четкого правового режима отдельных земельных участков, оснований и порядка прекращения субъективного

¹ Аракельян Р.Г. Резервирование и изъятие земельных участков в механизме правового регулирования отношений собственности: гражданско-правовой аспект: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Краснодар, 2007. – С. 8.

² Минаева А.А. Земельный участок как объект земельных правоотношений: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2007. – С. 6.

³ Орешкина О.В. Правовое обеспечение предоставления и изъятия земель: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2004. – С. 3-4.

⁴ Клейменова Е.С. Правовое регулирование изъятия (выкупа) земельного участка для государственных и муниципальных нужд: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Орел, 2008. – С. 3.

права собственности на земельные участки, порядка разрешения спорных вопросов землепользования.

Изъятие (выкуп) земельного участка является комплексным правовым институтом, регулируемым нормами гражданского, земельного и других отраслей права.

Изъятие земельного участка для государственных и общественных нужд представляет собой национализацию объекта недвижимости, осуществляемую на основании судебного решения с предварительной компенсацией стоимости земли и находящегося в границах земельного участка иного недвижимого имущества.

В теории «государственные и общественные нужды» представляют собой задачи органов государственной власти и местного самоуправления, предусмотренные Конституцией РУз, Законом «О Кабинете Министров Республики Узбекистан» и «О государственной власти на местах». С этой точки зрения не может рассматриваться в качестве государственных и общественных нужд осуществление проектов строительства, не связанных с выполнением государственных целевых программ.

По мнению А.И.Дихтяра и Е.С.Клейменова «Государственные и муниципальные нужды - объективно возникшая необходимость Российской Федерации, субъекта Российской Федерации либо муниципального образования в использовании земельного участка с целью обеспечения социально-значимых интересов и потребностей общества в целом, в связи с исполнением международных обязательств, размещением объектов государственного и муниципального значения и иными обстоятельствами, установленными действующим законодательством»¹.

В целях защиты прав граждан и организаций в решении уполномоченного органа власти об изъятии земельного участка необходимо указывать: цель предстоящего изъятия, в том числе сведения о лицах, в интересах которых предполагается изъятие; срок, в течение которого предстоит осуществить изъятие; сведения об изымаемом земельном участке (местонахождение, кадастровый номер, площадь, категорию земель, целевое назначение, обременения (залог, рента и др.); данные о собственнике, землепользователе, землевладельце или арендаторе изымаемого земельного участка; поручения соответствующим органам об уведомлении правообладателей о принятом решении, заключении договора с оценщиком, об обеспечении государственной регистрации решения в установленном порядке; поручения соответствующим органам о подготовке проекта соглашения о выкупе с собственником или о возмещении убытков с иными правообладателями земельного участка и ознакомлении с ним указанных лиц; поручения соответствующим органам о совершении необходимых регистрационных действий.

Решение публичного органа власти об изъятии (выкупе) земельного участка для государственных или общественных нужд является основанием для государственной регистрации уполномоченным государственным органом обременения земельного участка. Одновременно регистрация решения является ограни-

чением права собственности либо иных вещных прав правообладателей на земельные участки.

Анализ законодательства и правоприменительная практика свидетельствует, что изъятие (выкуп) земельного участка как процесс включает следующие этапы: действия уполномоченного органа власти до принятия решения об изъятии; принятие уполномоченным органом власти решения об изъятии (выкупе) земельного участка; действия уполномоченного органа власти, вытекающие из принятого решения об изъятии, в том числе по регистрации решения; уведомление правообладателей земельных участков о произведенной регистрации решения; заключение и исполнение соглашения о выкупе земельного участка и (или) расположенных на нем иных недвижимых объектов или соглашения о возмещении убытков, прекращение прав правообладателей на земельный участок и иное недвижимое имущество (добровольный порядок); принудительное на основании решения суда изъятие (выкуп) земельного участка и иной недвижимости, включая принудительное исполнение решения суда и государственную регистрацию соответствующих прав.

Для установления договорных отношений при изъятии земельного участка и (или) находящегося на нем недвижимого имущества необходимо наличие сложного юридического состава, включающего решение уполномоченного органа власти об изъятии, имеющего юридическую силу, соглашение, заключенное с правообладателем, в котором определена выкупная цена и другие условия выкупа и решение суда об изъятии (о понуждении к заключению вышеуказанного соглашения), в случае не достижения соглашения.

А также, следует различать выкуп как процесс и соглашение, заключаемое в случае изъятия земельного участка для государственных и общественных нужд, как двухстороннюю сделку (договор). Соглашение, заключаемое с правообладателем в случае отчуждения земельного участка и (или) находящейся на нем недвижимости для государственных или общественных нужд, с точки зрения правовой природы может заключаться как договор купли-продажи либо по правилам договора мены либо содержать условия, характерные для договора купли-продажи и договора мены (смешанного соглашения). Указанные соглашения относятся к консенсуальным, взаимным и возмездным договорам.

¹ Дихтяр А.И., Клейменова Е.С. Выкуп земельных участков для государственных и муниципальных нужд: соотношение Модельного Земельного кодекса и Земельного кодекса России // Нотариус. 2007. №3.

Г.И. Саматова
ТДЮИ ўқитувчиси

АУДИОВИЗУАЛ АСАРЛАР – ИНТЕЛЛЕКТУАЛ МУЛКНИНГ ОБЪЕКТИ СИФАТИДА

Бугунги демократик бозор иқтисодиёти шароитида интеллектуал мулкнинг янгидан-янги объеклари яратилиб, жадал суръатларда фуқаролик муомаласига киритилмоқда. Бундай объекتلардан бири шубҳасиз – аудиовизуал асарлар ҳисобланади. Албатта, ҳар қандай объект ўзининг хусусияти, афзаллиги ва аҳамияти билан бошқа объекتلардан ажралиб туради.

Президентимиз Ислоҳ Каримов "...биз XXI асрда, интеллектуал кадрлар устувор бўлган асрда, глобаллашув жараёнлари шиддатли тус олаётган ва жаҳон бозорида рақобат тобора кучайиб бораётган асрда яшамоқдамиз. Бир ҳақиқатни ҳеч қачон эсимиздан чиқармаслигимиз даркор. Бундай замонда, бундай шароитда эришилган ютуқларга маҳлиё бўлмасдан, ҳаволанишга берилмасдан, тез ўзгариб бораётган дунё билан ҳамқадам бўлиб яшаш, вужудга келган вазиятни ҳушёр ақл-идрок билан баҳолаш, юз бериши мумкин бўлган хавф-хатарларнинг олдини олишга қодир бўлган мамлакатгина муваффақият қозониши мумкин"лигини таъкидлайди¹.

Ҳақиқатан ҳам бугунги ривожланиш, тараққиёт тез ўзгариб бораётган дунё билан ҳамнафас бўлиш, унинг ижобий жиҳатлари, ютуқларидан унумли фойдаланиш билан бирга унинг ҳуқуқий асосларини яратишни, самарали ҳуқуқий ҳимоя қилиш механизмини яратишни долзарб вазифа қилиб қўймоқда. Чунки, ҳар бир интеллектуал мулк объекти муайян афзаллик ва қулайликларга эга ҳамда унинг ҳуқуқ эгаларига муайян имкониятлар беради. Бугунги кунда назария ва ҳуқуқни қўллаш амалиёти аудиовизуал асарларга нисбатан ҳуқуқларни вужудга келиши, ундан фойдаланиш ва тасарруф қилиш (тижорат муомаласида фойдаланиш, прокатга бериш, моддий жисмларни ишлаб чиқариш бўйича фаолиятни тартибга солиш) га доир мукамал коидалар яратишни тақазо қилмоқда.

Бозор иқтисодиёти интеллектуал мулк объектларини яратиш, хусусан аудиовизуал асарларни яратиш, уларни тижорат муомаласига жалб қилишга нисбатан муносабатларни ўзгаришига олиб келди. Мамлакатимизда ўзига хос кино ишлаб чиқариш, кинопрокат тармоғи шаклланиб, бугунги кунда МДХ мамлакатлари орасида ўз ўрнига ва обрў-эътиборига эга бўлмоқда. Бунда илгариги даврдагидек, мазкур соҳада фақат давлат монополияси бўлмасдан, аудиовизуал асарларга нисбатан ҳуқуқ эгалари ўз ҳуқуқларидан самарали фойдаланиш, ундан даромад олишларининг реал имкониятлари пайдо бўлган.

Бугунги кунда нафақат янги яратилаётган аудиовизуал асарларни прокатга бериш, балки илгари яратилган бундай асарлар, масалан, собиқ

совет иттифоқи даврида маҳоратли дубляж мактаби намоёндалари томонидан яратилган, кино санъати "олдин фондида" жой олган асарлардан ҳам тижорат мақсадида фойдаланиш имконияти пайдо бўлди. Шу боисдан ҳам аудиовизуал асарларга нисбатан ҳуқуқларни вужудга келиши, ушбу объектнинг ўзига хос, оригинал, янги объектлиги нуқтаи назаридан ўрганиш, шунингдек ушбу ҳуқуқларни амалга ошириш ва фуқаролик муомаласида бўлишига доир қонунчилик базасини таҳлил қилиш алоҳида аҳамият касб этади.

Ҳуқуқни қўллаш амалиётида аудиовизуал асарларга нисбатан ҳуқуқлар борасида низолар кўп учрайди. Унда ушбу ҳуқуқлар ҳажми, ҳуқуқларни вужудга келиш асоси, мутлақ ҳуқуқлар мазмуни борасида баҳс мавжуд бўлади. Бугунги кунда ушбу соҳада амалга оширилган ислоҳотлар, бозор иқтисодиёти шароитида берилган кенг имкониятлар ҳуқуқ эгаларидан муайян даражада фаолликни талаб қилади. Қолаверса, бу соҳада яратилаётган имкониятлар аудиовизуал асарларнинг кўплаб турларини яратилишига ва фуқаролик муомаласига киритилишига олиб келмоқда. Шу боисдан юқоридаги масалаларнинг ҳуқуқий ечимини бериш ҳам долзарб масалалардан бири бўлиб қолмоқда.

Ўзбекистон Республикасининг "Муаллифлик ҳуқуқи ва турдош ҳуқуқлар тўғрисидаги" қонуннинг 3-моддасига мувофиқ, аудиовизуал асар деганда, бир-бири билан боғланган (овоз жўрлигида ёки овоз жўрлигисиз) тасвирларнинг ёзиб олинган туркумидан иборат бўлган, тегишли техника воситалари ёрдамида кўриб ва эшитиб (овоз жўрлигида бўлганида) идрок этиш учун мўлжалланган асар, шу жумладан дастлабки ёки кейинги қайд этиш усулидан қатъи назар кинематография асарлари ва кинематографияникига ўхшаш воситалар билан ифодаланган барча асарлар (теле- ва видеофильмлар, диафильмлар, слайдфильмлар ҳамда бошқа асарлар) тушунилади. Ушбу қонуннинг 6-моддасида эса, аудиовизуал асарлар муаллифлик ҳуқуқи объектилари жумласига киритилади ҳамда муаллифлик ҳуқуқи ҳимоя билан таъминланувчи объектлар туркумига киритилади.

Аудиовизуал асарларнинг муаллифлари сифатида кимлар тан олинishi мумкин деган савол туғилиши табиий. Мазкур ҳолатда асар муаллифи сифатида бевосита саҳналаштирувчи режиссёр, сценарий муаллифи, муайян аудиовизуал асар учун махсус яратилган матнли ёки матнсиз мусиқа асари муаллифи, саҳналаштирувчи оператор, саҳналаштирувчи рассомлар тан олинади. Бунда номи ёки исми-шарифи тайёрловчи сифатида асарнинг асл нусхасида ёхуд нусхасида кўрсатилган юридик ёки жисмоний шахс, агар бошқача ҳол исботланган бўлмаса, шу аудиовизуал асарни тайёрловчи деб эътироф этилади. Аудиовизуал асар омма олдида ижро этилган тақдирда, мусиқа асари (матнли ёки матнсиз) муаллифи ўз мусиқа асарининг омма олдида ижро этилганлиги учун ҳақ олиш ҳуқуқини сақлаб қолади. Аудиовизуал асарни тайёрловчи бу асардан фойдаланилганда ўз исми-шарифи ёки номини кўрсатишга ёхуд исми-шарифи ёки номи кўрсатилишини талаб қилишга ҳақлидир (қонуннинг 15, 17-моддалари).

Аудиовизуал асарлар муаллифлари асарнинг асл нусхасини ёки нусхасини прокатга беришга рухсат этишда мутлақ ҳуқуққа эга. Аудиовизуал асарларга

¹ Президент Ислоҳ Каримовнинг Ўзбекистон Республикаси Конституциясининг 19 йиллигига бағишланган тантанали маросимдаги маърузаси. Бизнинг йўлимиз – демократик ислоҳотларни чуқурлаштириш ва модернизация жараёнларини изчил давом эттириш йўлидир. //http://www.parliament.gov.uz

нисбатан, агар фақат шундай прокат ана шу асарларни такрорлашга бўлган мутлақ ҳуқуққа жиддий зарар етказадиган кенг кўламли такрорлашга олиб келмаса, қўлланилмайди. Фонограмма ёки аудиовизуал асар нусхаларини прокатга беришда муаллиф, фонограмма ёки аудиовизуал асарни прокатга бериш ҳуқуқи фонограммани тайёрловчига ёки аудиовизуал асарни тайёрловчига ўтказилганлигига қарамай, фонограмма ёки аудиовизуал асар нусхаларининг прокати учун ҳақ олиш ҳуқуқини сақлаб қолади. Мазкур ҳақнинг энг кам миқдори, уни тўлаш шартлари ва тартиби Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамаси томонидан белгиланади.

Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамаси томонидан 2008 йил 19 январда тасдиқланган “Асарлар овозли ёзувда такрорланганлиги, овозли ёзувлар ва аудиовизуал асарлар нусхалари прокатга берилганлиги учун муаллифлик ҳақининг энг кам ставкалари тўғрисидаги низом”га¹ мувофиқ, овозли ёзув асарларини қайта кўпайтирганлик, аудиовизуал асарларни қайта кўпайтирганлик учун, овозли ёзувлар ва аудиовизуал асарлар нусхаларини прокатга топширганлик учун муаллифлик ҳақи ставкаси аудиовизуал асарларнинг ягона нусхаларини тайёрлашдан олинган даромаднинг 8 фоизи миқдоридан белгиланган. Бунда аудиовизуал асарнинг прокатга топширилган ҳар бир нусхаси учун олинган даромаднинг 5 фоизи, яъни механик қурилмалар ёрдамида қайта кўпайтириш имконини берадиган овозни ҳар қандай шаклда (грампластинкаларда, магнитофон тасмаларида, лазерли дискларда, компакт-кассеталарда, компакт-дискларда, видеокассеталарда ва шу кабиларда) қайта акс эттириш овозли ёзув асарини қайта кўпайтириш ҳисобланади.

Овозли (механик) ёзув асарларини қайта кўпайтирганлик, аудиовизуал асарларни қайта кўпайтирганлик учун, овозли ёзувлар ва аудиовизуал асарлар нусхаларини прокатга топширганлик учун муаллифлик ҳақини ҳисоблаб ёзиш ва ундириш тартиби ҳам ўзига хос хусусиятга эга. Бунда юқоридаги Низомда назарда тутилган муаллифлик ҳақи ставкалари энг кам ставкалар ҳисобланади ва улар агар фойдаланувчи билан муаллиф, унинг ҳуқуқий вориси ёхуд муаллиф ва мулкий ҳуқуқларни жамоавий асосда бошқарувчи ташкилот ўртасидаги шартномада бошқача ҳол белгиланмаган бўлса, улардан олинган ваколатлар доирасида қўлланилади ва муаллифлик ҳақи миқдори манфаатдор томонлар ўртасидаги низо мавзуси ҳисобланмайди.

Номидан ўзи вакиллик қилаётган шахсларнинг ҳуқуқларини ва қонун билан ҳимоя қилинадиган манфаатларини ҳимоя қилиш учун даъво қўзғатиш ҳуқуқига эга бўлган мулкий ҳуқуқларни жамоавий асосда бошқарувчи ташкилот муаллифларнинг ёхуд улар меросхўрларининг овозли ёзув асарларини қайта кўпайтиришга рухсатномалар бериш, овозли ёзувлар ва аудиовизуал асарлар нусхаларини прокатга топшириш, муаллифлик ҳақини қонун ҳужжатларига мувофиқ ҳисоблаб ёзиш ва йиғиш масалалари бўйича вакили ҳисобланади.

Муаллифлик ҳақини тўловчилар мулкий ҳуқуқларни жамоавий асосда бошқарувчи

ташкilotдан асарлардан тегишли равишда фойдаланишга рухсатнома (лицензия) олиши, фойдаланилган асарларнинг аниқ ҳисобини юритиши ҳамда муаллифлик ҳақи бўйича ҳисоб-китоблар билан боғлиқ бўлган барча ҳужжатлар ва ҳисоб рақамларини текшириш учун ваколатли инспекторга зарур тартибда тақдим этиши шарт. Тўловчилар кўрсатиб ўтилган маълумотларнинг тўғрилиги ва тўлиқлиги учун жавоб берадилар. Асарлардан ноқонуний фойдаланиш (овозли (механик) ёзув асарларини қайта кўпайтириш, овозли ёзувларни ва аудиовизуал асарлар нусхаларини прокатга топшириш), шунингдек ҳақни тўлаш муддатларининг бузилиши амалдаги қонун ҳужжатларида назарда тутилган жавобгарликка олиб келади.

Амалдаги қонунчилик муаллифлик ҳуқуқи объектларидан шахсий мақсадларда фойдаланишга ҳам йўл қўяди. Жумладан, аудиовизуал асарни ёки фонограммани даромад олмасдан фақат шахсий мақсадлар учун асар муаллифининг, ижрочининг, фонограммани ва аудиовизуал асарни тайёрловчининг розилигисиз, лекин уларга ҳақ тўлаган ҳолда такрорлашга йўл қўйилади. Ҳақ бундай такрорлаш учун фойдаланиладиган ускуналарни (аудио- ҳамда видеомагнитофонлар ва бошқа ускуналарни) ҳамда моддий жисмларни (овозли ва (ёки) видео плёнкалар ва кассеталар, компакт дисклар ва бошқа моддий жисмларни) тайёрловчилар ва импорт қилувчилар томонидан тўланади. Бунда ҳақни йиғиш ва тақсимлаш муаллифлар, фонограммаларни тайёрловчилар ва ижрочиларнинг мулкий ҳуқуқларини жамоавий асосда бошқарувчи ташкилотларнинг бири томонидан ана шу ташкилотлар ўртасида тузилган келишувга мувофиқ амалга оширилади. Агар ушбу келишувда бошқача қоида назарда тутилган бўлмаса, кўрсатиб ўтилган ҳақ қуйидаги нисбатда тақсимланади: қирқ фоизи – муаллифларга, ўттиз фоизи – ижрочиларга, ўттиз фоизи – фонограммалар ва (ёки) аудиовизуал асарларни тайёрловчиларга.

Айрим ҳолларда муаллифлик ҳуқуқи объектлари муаллифлик шартномаси асосида яратилади. Аудиовизуал асар яратиш ва ундан фойдаланишга оид муаллифлик шартномаси ҳам ўзига хос хусусиятлари билан ажралиб туради. Аудиовизуал асар яратиш ва ундан фойдаланиш учун муаллифлик шартномасини тузиш, агар шартномада бошқача қоида назарда тутилган бўлмаса, бу асар муаллифлари томонидан аудиовизуал асарни тайёрловчига такрорлаш, тарқатиш, прокатга бериш, омма олдидан ижро этиш, эфирга узатиш, кабель орқали юбориш, барчанинг эътиборига такроран юбориш, аудиовизуал асарни барчанинг эътиборига етказиш, шунингдек аудиовизуал асарга субтитр қилиш ва матнни дубляж қилиш бўйича мутлақ ҳуқуқларнинг ўтказилишига олиб келади. Кўрсатилган ҳуқуқлар аудиовизуал асарга бўлган муаллифлик ҳуқуқи амал қиладиган муддат мобайнида амалда бўлади.

Аудиовизуал асар таркибига кирадиган асарлардан фойдаланиш муаллифлик шартномаси асосида ва қонунда назарда тутилган бошқа асосларда амалга оширилади. Асарни аудиовизуал асар таркибига киритишга ўз розилигини берган ҳуқуқ эгаси, агар аудиовизуал асарни тайёрловчи билан тузилган муаллифлик шартномасида бошқача қоида назарда тутилган бўлмаса, аудиовизуал асардан

¹ Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами, 2008 й., 3-4-сон, 12-модда.

фойдаланишни тақиқлашга ёки бирон-бир тарзда чеклашга ҳақли эмас. Аудиовизуал асарга таркибий қисм бўлиб кирган, ҳам илгари мавжуд бўлган, ҳам унинг устида ишлаш жараёнида яратилган асарларнинг муаллифлари, агар аудиовизуал асарни тайёрловчи билан тузилган муаллифлик шартномасида бошқача қоида шартлашилган бўлмаса, ҳар бири ўз асарига нисбатан муаллифлик ҳуқуқидан фойдаланади.

Аудиовизуал асар яратиш тўғрисида ижрочи ва аудиовизуал асарни тайёрловчи ўртасида шартнома тузилиши ижрочи томонидан муайян ҳуқуқлар ўтказилишига сабаб бўлади. Яъни, ижро ёзувини такрорлаш (такрорлаш ҳуқуқи), ижро ёзувининг асл нусхаси ёки нусхаларини сотиш ёки мулк ҳуқуқини ўзгача тарзда бошқа шахсга ўтказиш йўли билан тарқатиш (тарқатиш ҳуқуқи), ижро ёзувини барчанинг эътиборига етказиш (барчанинг эътиборига етказиш ҳуқуқи), ижро ёзувининг асл нусхаси ёки нусхаларини, ҳатто улар ижрочининг розилиги билан тарқатилганидан кейин ҳамда асл нусхага ва нусхаларга бўлган мулк ҳуқуқидан қатъи назар, прокатга бериш (прокатга бериш ҳуқуқи), илгари ёзилмаган ижроларни ёзиб олиш (ёзиб олиш ҳуқуқи), ижрони эфирга узатиш ёки кабель орқали юбориш, агар бундай эшиттириш ёки кўрсатув учун фойдаланиладиган ижро илгари эфирга узатилмаган бўлса ёки ёзувдан фойдаланилган ҳолда амалга оширилмаса (ёзиб олинмаган ижрони эфирга узатиш ёки кабель орқали юбориш ҳуқуқи), ижро ёзувини эфирга узатиш ёки кабель орқали юбориш, агар дастлаб бу ёзув нотижорат мақсадлар учун тайёрланган бўлса (ижро ёзувини эфирга узатиш ёки кабель орқали юбориш ҳуқуқи) ҳам ўтказилади (қонуннинг 48-моддаси). Ижрочи томонидан бундай ҳуқуқларнинг ўтказилиши аудиовизуал асардан фойдаланиш билан чекланади ва, агар шартномада бошқача қоида назарда тutilган бўлмаса, аудиовизуал асарда қайд этилган овоз ёки тасвирдан алоҳида-алоҳида фойдаланиш ҳуқуқларини ўз ичига олмайди.

Тижорат мақсадларида чоп этилган аудиовизуал асар нусхаларини прокатга беришда ижроси аудиовизуал асарга киритилган ижрочи бундай аудиовизуал асар нусхаларининг прокати учун ҳақ олиш ҳуқуқини сақлаб қолади. Тижорат мақсадларида чоп этилган фонограмма ёки аудиовизуал асар нусхаларини прокатга беришда ҳақни йиғиш ва тақсимлаш ижрочиларнинг мулкӣ ҳуқуқларини жамоавий асосда бошқарувчи ташкилот томонидан амалга оширилиши мумкин. Ҳақ миқдори бундай ташкилот билан прокатга берувчи ташкилот ўртасидаги келишувда белгиланади.

Хулоса ўрнида айтиш мумкинки, аудиовизуал асарлар бирмунча мураккаб бўлган интеллектуал мулк объекти бўлиб ҳисобланади. Мазкур объектни яратишда анъанавий муаллифлик ҳуқуқи объектларини яратишдан фарқли равишда бир қатор ижодкор ҳамда ижодкор бўлмаган шахслар иштирок этади. Айниқса, аудиовизуал асар яратилишига нисбатан муайян моддий, молиявий, техник ҳаражатларнинг жалб қилиниши масаланинг нақадар жиддийлигини кўрсатади. Улар ҳуқуқларининг қонунда аниқ белгилаб қўйилмаганлиги жумладан, сценарий муаллифи, муайян аудиовизуал асар учун махсус яратилган матнли ёки матнсиз мусиқа асари муаллифи, овоз оператори, рассом, актёрлар ва ҳ.к.

амалиётда қандай ҳуқуқларга эгаллиги борасида турли низолар келиб чиқишига сабаб бўлади. Демак, мавжуд бўшлиқларни бартараф этиш, бу борада қонун ҳужжатларини такомиллаштириш мақсадга мувофиқ.

Қ.Мехмонов
Преподаватель ТГЮИ

СООТНОШЕНИЕ ЛИЦЕНЗИОННОГО ДОГОВОРА И ДРУГИХ ДОГОВОРНО-ПРАВОВЫХ КОНСТРУКЦИЙ В ИСПОЛЬЗОВАНИИ КОМПЬЮТЕРНЫХ ПРОГРАММ

В мире ежедневно создаются сотни объектов интеллектуальной деятельности, созданные творческим трудом авторов и активно вводятся в коммерческий оборот. Среди данных объектов компьютерные программы имеют свои специфические особенности. На сегодняшний день компьютерные программы используются почти во всех сферах нашей жизни, таких как, медицина, образование, бизнес, экономика, в деятельности государственных структур и т.д.

Глава нашего государства И.А.Каримов на торжественном собрании, посвященном 18-летию Конституции Республики Узбекистан справедливо отметил, что «...Выдвигая эту исключительно важную для настоящего и особенно для будущего нашего государства и общества задачу, мы исходили прежде всего из непреложной истины, что XXI век, в котором мы живем, - это век, когда востребованы и главенствуют интеллектуальные ценности, высокий уровень знаний и образованности»¹.

Самым распространенным и универсальным правовым средством использования компьютерных программ является лицензионный договор. Однако часто, при заключении данного договора пользователь обычно «автоматически» (даже в слепую) соглашается на условия лицензионного договора. В таких условиях возникают споры по важным условиям лицензионного договора на использование компьютерных программ, в частности споры по качеству компьютерных программ, непредвиденные ошибки программного обеспечения, уязвимость программы и т.д. Поэтому сегодняшние реалии требуют от науки разработки и внедрения современных регулятивных начал, широкого теоретического обеспечения и эффективного режима правоприменения.

На практике встречаются следующие разновидности лицензионных договоров:

1) договоры о приобретении материальных носителей (экземпляров) компьютерных программ и баз данных лицами, которые намереваются использовать эти программы или базы данных². Но форма и содержание таких договоров в законе четко не определены. Например, в ст.1036 ГК РУз устанавливается правила касательно исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

2) договоры о приобретении материальных носителей компьютерных программ и баз данных не для самостоятельного использования, а для перепродажи третьим лицам (дилерские договоры).

3) договоры о получении доступа через Интернет к компьютерным программам и базам данных (например, компьютерные программы с открытым исходным кодом).

Вышеуказанные договоры могут также, заключаться в электронной форме (или через Интернет). По своей форме такой договор считается письменным, если пользователь получает доступ в сети Интернет «щелкнув мышкой» и это фиксируется в электронном устройстве.

При заключении лицензионного договора на использование компьютерной программы стороны уполномочены указать, что договор вступает в силу только после того, как будет осуществлена проверка качественных характеристик программы, которые передаются по лицензионному договору.

В лицензионном договоре, возможно, определить что, договор считается заключенным, только если результаты проверки качества программного обеспечения окажутся удовлетворительными. При наличии такого указания получение положительных результатов проверки правообладателем (лицензиаром) будет выступать в качестве акцепта.

В п.3 ст.1286 ГК РФ говорится о программах, рассчитанных на массового пользователя, отношения, по поводу которых оформляется договор присоединения (ст.428 ГК РФ), где определены общие положения о договорах присоединения. Данные правила идентичны с правилами ст. 360 ГК РУз, согласно которого признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

Считаем целесообразным дополнить ст. 1036 ГК Республики Узбекистан нормой следующего содержания: «Заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования компьютерных программ или базы данных допускается путем заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре таких программ или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования таких программ или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора».

Данная норма включает неопровержимую презумпцию того, что пользователь, который приобрел материальный носитель с компьютерной программой или базой данных с намерением использовать этот объект интеллектуальных прав, ознакомился с условиями договора, согласен с ними и заключил договор на этих условиях. Поэтому пользователю следует внимательно ознакомиться с лицензионными условиями, правами и обязанностями, а также, с ответственностью правообладателя. Ознакомленный пользователь, будет уверенно пользоваться компьютерной программой, зная, что в случаях каких-либо нарушений, он будет защищен в отношении определенных прав.

Количество статей ГК Республики Узбекистан, непосредственно применяемых к исследуемому отношению, не так уж и много. Это статьи с 1034 по 1036 ГК РУз, определяющие принадлежность исключительных прав, распоряжение исключительным правом, содержание лицензионного договора. Данные статьи полно-

¹ Каримов И.А. Последовательное продолжение курса на модернизацию страны – решающий фактор нашего развития. Торжественная речь Президента Республики Узбекистан И.А. Каримова посвященной 18-летию Конституции Республики Узбекистан. // Народное слово. – 9 декабря 2010 г.

² Гаврилов Э. О форме договоров, касающихся распоряжения исключительными правами. //Хозяйство и право. 2011. № 4. С.50. (ст.38-52).

стью не охватывают отношения по использованию компьютерных программ и баз данных.

Некоторые российские авторы считают, что действующая редакция п.6 ст.1235 ГК РФ (лицензионный договор) предметом лицензионного договора считает охраняемый объект¹, а другие высказывают мнение о том что, внимательное прочтение этого пункта и его сопоставление с п.1 той же статьи приводит к выводу, что предметом лицензионного договора является все же предоставляемое право (а саму программу правильнее считать его объектом)².

Действующее законодательство Республики Узбекистан, регулирующее переход исключительных прав, является несколько скудным, так как не предусматривает переход исключительных прав на отдельные объекты интеллектуальной собственности в том числе, на компьютерные программы, а также не предусматривает их существенные условия. В ст.1037 ГК предусмотрено, что автор может принять на себя по договору о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности обязательство создать в будущем произведение, изобретение или иной результат интеллектуальной деятельности и предоставить заказчику, не являющемуся его работодателем, исключительные права на использование этого результата. В законодательстве закрепляется лишь понятие о некотором договоре, предметом которого является – право использования результата интеллектуальной деятельности. Поэтому, при отсутствии нормативных основ, целесообразно на уровне договора предусмотреть выходы из проблемных ситуаций.

В правоприменительной практике РФ имеются такие случаи когда, к отношениям по использованию исключительных прав применялись нормы о подряде³. Часто лицензиар «принимает на себя обязанность обеспечить эксплуатацию» программы в течение определенного в договоре срока (например, «ООО Norma», «Pravo», «Yurida» «ЗАО Kasperskiy» заключают договор на использование компьютерной программы на год и оказывает техническую поддержку, обновляет базу и др.). Схожей точки зрения придерживается Н.Мальцева, считая указанный договор как смешанный (п.3.ст.421 ГК РФ), который в части исправления ошибок в программе и установки обновлений (модификаций) соответствует договору подрядного типа (глава 37 ГК РФ)⁴.

Применительно к рассматриваемым отношениям также следует обратить внимание на главы 37-38 ГК РУз, предусматривающие правила о сотрудничестве сторон (ст.718, 677 ГК РУз), порядок приемки результата (п.6.ст.680 ГК РУз), правила о сроках и цене (ст. 635, 636 ГК РУз).

Также, возможно такие ситуации, когда договором о технической поддержке предусмотрено предоставление лицензиаром лицензиату услуг по обучению персонала, консультационных, информационных ус-

луг, то к таким отношениям применимы нормы главы 38 ГК РУз (возмездное оказание услуг)⁵.

Также, важное значение имеет тот факт, что иногда пользователи компьютерных программ прибегают к услугам владельцев исключительных прав, программистов, лиц оказывающих техническую поддержку компьютерных программ. Например, часто используются, Saas - Software as a service – приложение как услуга – модель предоставления клиенту программного обеспечения, размещенного и функционирующего на оборудовании разработчика – поставщика и доступного клиенту (пользователю) с помощью браузера (Интернет программ), широко применяемая во многих странах мира.

Основные особенности названной модели состоят в том, что техническая поддержка и модернизация возложены на исполнителя; использование программного обеспечения возможно для удаленного пользователя; стоимость программного обеспечения ниже аналогичных приложений, требующих установки; незаконное распространение программы исключено; для использования требуются лишь интернет-соединение и установленный браузер.

Самыми известными поставщиками данных услуг являются Salesforce, Google (Google mail, Google Apps), Microsoft, InSales (аренда интернет-магазина), Мой склад (автоматизация складского учета), МоеДело (онлайн-бухгалтерия для небольших компаний, Эльба (бухгалтерия для индивидуальных предпринимателей, Контур Экстерн (сдача электронной отчетности в налоговую инспекцию и другим госорганы), а потребителями - миллионы пользователей по всему миру, количество которых растет на 20 процентов в год⁶.

Конечно, как любой товар или услуга, Saas страдает недостатками. К таковым можно отнести, например, необходимость перманентного доступа к Интернету для обеспечения работы с приложениями (поэтому перебои с Интернетом способны привести к остановке работы IT подразделения, чье функционирование основано на Saas). Другим недостатком является невозможность или, как минимум, высокая сложность кастомизации, то есть изготовления продукции под конкретные потребности бизнеса. Если первая проблема больше характерна для регионов и постепенно сходит на нет, то со второй разработчики Saas пытаются бороться с помощью модульной структуры приложений. Сущность ее такова: в случае необходимости требуемые изменения вносятся в единственный модуль системы Saas, в который в дальнейшем может предоставляться другим клиентам⁷.

По мнению В.Разуваева при использовании Saas-систем между пользователем и правообладателем возникают отношения, соответствующие обычному лицензионному договору. Согласно ст.1270 ГК РФ использование программы для ЭВМ включает в себя и ее воспроизведение. Получая доступ к программе, размещенной на находящемся удаленно сервере, пользователь воспроизводит ее на экране своего монитора, то есть начинает использовать программу для

¹ Гаврилов Э.П. и др. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая. М., 2008. С.38.

² Рябов К.И. Лицензионный договор о праве использования программы для ЭВМ. //Патенты и лицензии. 2011. №1. С.53 (52-57).

³ Постановление ФАС МО от 23 октября 2008 г. №КГ-А40/9260-08-1,2.

⁴ Мальцева Н. Правовая природа договора о сопровождении программы для ЭВМ. //Интеллектуальная собственность. 2009. №9. С.10-11.

⁵ Обычно сложные, новые программы не всегда быстро усваиваются пользователем компьютерных программ. Поэтому многие владельцы исключительных прав часто предлагают данные услуги.

⁶ Смолянов М. Эффективность в аренду. Недорого. //Консультант, 2010. №11, с.82-85.

⁷ с.32

ЭВМ. Отличие Saas – приложения от обычных программ состоит в отсутствии необходимости устанавливать ее на компьютер, однако если услуга по доступу предоставляется непосредственно оператором связи (провайдером), то в данной ситуации только правообладатель передает право на использование программы для ЭВМ посредством доступа. То есть доступ выступает как своего рода транспортное средство, доставляющее пассажира до нужного адреса, поэтому с юридической точки зрения это все тот же лицензионный договор, по которому пользователь приобретает права использования программ для ЭВМ¹.

Другого мнения придерживается А.Серов. Он считает, что в юридическом смысле на оборудовании исполнителя функционирует программный комплекс. Программный комплекс является программой для ЭВМ в соответствии со ст.1261 ГК РФ. Экземпляр этой программы пользователю не передается. Более того, пользователь вообще не имеет непосредственного доступа к программе, а получает только результат работы программы для ЭВМ в браузере. В результате происходит обмен данными с браузером пользователя. Данные относятся к информации. Хранилище данных и серверное приложение вместе образуют информационную систему. Браузер пользователя - не часть программного комплекса Saas, а самостоятельная программа для ЭВМ. Пользователь получает право использования браузера в рамках отдельных правоотношений, из чего следует, что непосредственный доступ к приложению отсутствует и Saas не что иное, как возмездное оказание услуг².

По нашему мнению, следует отметить, что модели Saas имеют сходство как с лицензионным договором, так и с договором возмездного оказания услуг. Для правоприменения квалификации этих моделей важна с точки зрения налогообложения. Договор возмездного оказания услуг в качестве объекта обязательства предусматривает не о вещественный (материальный) результат действий исполнителя, передаваемый заказчику, а собственно действия самого услугодателя, как правило, неовещественного (нематериального) характера и тесно связанные с личностью услугодателя.

Согласно ст.703 ГК РУз по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), не имеющую вещественной формы, а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Правила настоящей главы применяются к договорам оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных услуг.

По системе Saas за плату клиент приобретает возможность получить услугу по обработке своих данных посредством принадлежащего оператору программного обеспечения³. Предоставляя свои данные на обработку исполнителю, клиент совершает действия, сходные по своей сути с теми, которые осуществляет заказчик по договору подряда. Согласно ст.708

ГК РУз. общие положения о подряде и положения о бытовом подряде применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит правилам главы предусматривающие возмездное оказание услуг.

По мнению Р.Попова классические модели Saas, для работы с которыми требуется только браузер и Интернет, относятся к разновидности договора оказания услуг, а в ситуациях, когда необходима дополнительная установка программного обеспечения на компьютер пользователя, заключается лицензионный договор⁴.

По нашему мнению, в данном случае при оказании услуг важно обратить внимание на:

- временный характер пользования;
- возможность обновления компьютерных программ;
- возможность технической поддержки;
- клиент только использует компьютерную программу (например, в договоре найма возможна предоставление нанимателю только право пользования ст.535 ГК РУз);

В программе дальнейшего внедрения и развития информационно-коммуникационных технологий в Республике Узбекистан на 2012 - 2014 годы⁵ предусмотрены важнейшие задачи по совершенствованию нормативно-правовой базы, регламентирующей использование специализированных программных продуктов в государственных органах, дальнейшее совершенствование мер стимулирования национальных разработчиков программного обеспечения (ПО) и высококвалифицированных специалистов по ИКТ государственных органов; расширение использования лицензионного ПО, преимущественно отечественного производства, либо свободно распространяемого ПО с открытым кодом; развитие сотрудничества с ведущими зарубежными компаниями в области разработки и внедрения ПО и другие меры.

Исходя из вышеизложенного следует дополнить ст.1062-2, ГК РУз следующим содержанием:

Статья 1062-2. Компьютерная программа и базы данных, созданные при выполнении работ по договору

Если компьютерная программа или база данных создана при выполнении договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали ее создание, исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит подрядчику (исполнителю), если договором между ним и заказчиком не предусмотрено иное.

В этом случае заказчик вправе, если договором не предусмотрено иное, использовать созданные таким образом программу или базу данных в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права без выплаты за это использование дополнительного вознаграждения. При передаче подрядчиком (исполнителем) исключительного права на компьютерную программу или базу данных другому лицу

¹ Разуваев В. Софт как услуга. //Эж-Юрист, 2010. №5.

² Серов А. Saas: программное обеспечение или услуга? //Эж-Юрист, 2011. №17.

³ Серов А. Saas: программное обеспечение или услуга? //Эж-Юрист, 2011. №17.

⁴ Попов Р. Программное обеспечение как услуга: правовая природа. //Хозяйство и право. 2011. №8. -С.35.

⁵ Приложение № 1 к Постановлению Президента Республики Узбекистан от 21 марта 2012 года №ПП-1730. Сборник законодательства Республики Узбекистан, 2012 г., №13, ст.139.

заказчик сохраняет право использования программы или базы данных.

В случае, когда в соответствии с договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком исключительное право на компьютерную программу или базу данных передано заказчику либо указанному им третьему лицу, подрядчик (исполнитель) вправе использовать созданные им программу или базу данных для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права, если договором не предусмотрено иное.

Автор указанных в пункте 1 настоящей статьи компьютерной программы или базы данных, которому не принадлежит исключительное право на такую программу или такую базу данных, имеет право на вознаграждение в соответствии со статьей 1062 настоящего Кодекса.

Обоснованием к вышеизложенному (ст.1062-2-ГК РУз) следует считать, когда договор с подрядчиком не предусматривает создание соответствующей программы, необходимость этого выявляется в процессе исполнения договора. Вторым вариантом того же случая: соглашением предусматривалось, что в процессе исполнения договора могут быть созданы какие-то программы, но индивидуализации программ в договоре не было. В этом случае действует подход, зеркальный реализованному в ст. 1062-2 ГК: исключительное право принадлежит исполнителю, если договор не предусматривает иное, а заказчику принадлежит ограниченное право на использование программы или базы данных. Если же договор предусматривает передачу исключительного права заказчику (п. 2 ст. 1062-2 ГК РУз), то ограниченное право на использование этих объектов будет принадлежать уже подрядчику.