



ЮРИДИК КЛИНИКА ♦ LAW CLINIC ♦ ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА

ЎЗБЕКИСТОН ҚОНУНЧИЛИГИ ТАҲЛИЛИ

UZBEK LAW REVIEW

**ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
УЗБЕКИСТАНА**

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

2009

№3-4

ТАХРИР ҲАЙЪАТИ

БОШ МУҲАРРИР:

Гулямов Сайдилла Саидахарович – юридик фанлари доктори, ТДЮИ "Халқаро хусусий ҳуқуқ" кафедраси профессори

ТАХРИР ҲАЙЪАТИ АЪЗОЛАРИ:

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

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

Исмоилов Нурдинжон Мўйдинханович – ю.ф.н., Олий Мажлиснинг Суд-ҳуқуқ ислохотлари бўйича кўмитаси раиси

Жамолов Бахтиёр Ўроқович – Ўзбекистон Республикаси Навоий вилояти Прокурори

Икромов Музроб Муборақхўжаевич – Ўзбекистон Республикаси Адлия вазирлигининг Қонунчилик бошқармаси бошлиғи

Оқюлов Омонбой – ю.ф.д., проф., ТДЮИ "Хужалик ҳуқуқи ва жараёни" кафедраси мудири

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

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

Мр.Клаус Шмитц – қонунчилик бўйича Европа етакчи эксперти

Маълумот олиш учун қуйидагиларга мурожаат этиш сўралади: Гулямов Сайдилла Саидахарович, Рустамбоев Мирзаюсуф Ҳакимович ТДЮИ, Халқаро хусусий ҳуқуқ кафедраси, Ўзбекистон Республикаси, Тошкент ш., 100047, Сайилгоҳ кўчаси, 35. Тел: 233-43-59
SIPCA III лойиҳаси Ўзбекистон Республикаси, Тошкент ш., 100077, Буюк Ипак йули кўчаси, 75.
"Ўзбекистон қонунчилиги таҳлили"нинг электрон нусхаси Интернетдаги www.tsil.uz , www.lda-uz.com ва www.infolaw.uz сайтларида жойлаштирилган.
"Gulyamov and Partners" адвокатлик фирмаси Ўзбекистон Республикаси, Тошкент ш., пр.Ўзбекистон, 49. Тел.:232-64-23
"Global Building Investment" – чет эл инвестицияларини бино-иншоотлар курилиши ва кейинги реализацияси учун киритиш. Ўзбекистон Республикаси, Тошкент ш., Промзона-2, Обводная кўч. Тел.: 101-78-90
Журнал 2004 йилдан Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг Олий Аттестация комиссияси журналлари рўйхатида киритилган.

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

2010 йилда нашр этилди.

Муаллифлик ҳуқуқлари Юридик клиникага, Тошкент Давлат юридик институтига тегишли. Барча ҳуқуқлар ҳимояланган. Журнал материалларидан фойдаланиш, тарқатиш ва кўпайтириш 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

Бош муҳаррир ёрдамчиси: **И.Р. Рустамбеков**

Наشريёт муҳаррири: **Б.И. Кнопов**

Техник муҳаррир: **Ж.Ж. Ходжимухамедов**

Лицензия № 02-84

Босишга рухсат этилди – 06.07.2010

Наشريёт ҳисоб табоғи – 10,25

"Art Line Group" босмаҳонасида босилди

Адади – 1000 нусха.

**ИЛМИЙ-ТАҲЛИЛИЙ
ЖУРНАЛ**

3-4/2009

**МУНДАРИЖА
ФУҚАРОЛИК ҲУҚУҚИ**

С. Гулямов, У.Э.Назаров Фуқаролик ҳуқуқида зарар, зиён ва шикаст категорияларининг солиштириш муаммолари	5
З.Ш.Шомухамедова Васиятнома бўйича мероснинг умумий қоидалари	8
Н.Имомов Янги нав ва зот муаллифи ҳуқуқларини такомиллаштириш муаммолари.....	11
Б.Топилдиев, З.Абдуллаев Таълим соҳасида ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш муносабатларининг ҳуқуқий асослари ҳақида	15
У.К. Эгамбедиев Ташқи бошқарув институтининг вужудга келиши ва ривожланиш тарихи	19
Б.У.Ахмаджонов Мутлақ ҳуқуқ эгаси ваколатларининг мазмуни	24
М.Р.Рустамбекова Ўзбекистонда гаров институтини ҳуқуқий тартибга солинишининг замонавий масалалари	28
У.Э.Назаров Фуқаролик ҳуқуқида етказилган зарарни қоплаш бўйича мажбуриятларни аниқлаш масалалари	32
Н.К. Хаттабов Нотариал фаолиятда ижро хатлари.....	34
Ш.С. Шамшетов Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексига асосан кредит шартномаси турлари	37
У.К. Эгамбедиев Реабилитация институти самарадорлиги бўйича замонавий мулоҳазалар	40
А. Гайбуллаев Автотранспорт воситаси билан етказилган зарарни қоплаш субъектлари	43
А.А.Абзалов Мажбурият ҳуқуқий муносабатда қарзни бошқа шахсга ўтказиш тушунчаси ва ҳуқуқий табиати.....	47
ЖИНОЯТ ҲУҚУҚИ ВА ЖИНОЯТ ПРОЦЕССИ	
С.Э. Раazzoков Шахснинг шаъни ва қадр-қимматига қарши жиноятининг объекти.....	52
Х.З.Қўчқоров Назорат тартибида иш юритишнинг тушунчаси, моҳияти ва аҳамияти	55
Н.Хайриев Жиноят процессида ҳақиқатни аниқлаш муаммоси.....	57
У.М. Мирзаев Ўзлаштириш ёки растрата йўли билан талон-торож қилишни тақдоран содир қилганлик учун жавобгарлик масаласи	60
Ж.Х. Абдураҳмонхўжаев Ўзбекистонда судьялар корпусини шакллантиришнинг тушунчаси ва аҳамияти.....	62
М. Мусаев Жиноят содир этиш механизмида жабрланувчи ва унинг ўрни	66
ХАЛҚАРО ҲУҚУҚИЙ МУНОСАБАТЛАР	
Г. Юлдашева Консуллик ташкилотлари ходимларининг иммунитетини ва имтиёзлари	68
Э. Усманова Агентлик муносабатларининг халқаро-ҳуқуқий тартибга солиниши.....	71
Д.Х. Шукуров Регионал иқтисодий хавфсизликни таъминлашнинг ҳуқуқий асослари ва интеграцион жараёнлари.....	76
Б.А. Юсупов Халқаро ядро терроризмига қарши курашда давлатлар ҳамкорлигини халқаро ҳуқуқий тартибга солиш.....	79
У.И. Назиров Миллий ҳуқуқий таълимда халқаро хусусий ҳуқуқнинг табиатини аниқлаш муаммолари	83
С. Мирзияева Яшаш ҳуқуқининг халқаро ҳуқуқий ҳимоясининг вужудга келиш босқичлари	86
ДАВЛАТ ВА ҲУҚУҚ НАЗАРИЯСИ	
Р. Кенджаев Фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органларини ташкилий-ҳуқуқий асосларини такомиллаштириш масалалари	89
Х. Мухамедходжаева Жамоатчилик назоратининг фуқаролик жамиятидаги аҳамияти	90
А.Ҳамидов Давлат молиявий фаолиятининг мазмуни ва хусусиятлари	92
АХБОРОТ ТЕХНОЛОГИЯЛАР ҲУҚУҚИ	
И. Рустамбеков Домен номларига оид муносабатларни тартибга солишда миллий рўйхатдан ўтказувчининг аҳамияти	94
Г.Юлдашева монографиясига тақриз	97

EDITORIAL BOARD

GENERAL MANAGER:

Dr. Gulyamov Saydilla – Professor of International Private Law Department of TSIL

MEMBERS OF EDITORIAL BOARD:

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

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

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

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

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

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

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

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

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

For further information please contact: Mr. Gulyamov Saydilla, Mr. Rustambekov Islambek 35, Sayilgoh Street, TSIL, Department of "International Private Law", Tashkent, 100047, Uzbekistan. Tel.: 233-43-59
SIPCA III Project 75, Buyuk Ipak Yuli Street. Tashkent, 100077, Uzbekistan.
Electronic copy of "Uzbek Law Review" journal can be found at www.tsil.uz , www.lda-uz.com and www.infolaw.uz
"Gulyamov and Partners" Law Firm The Republic of Uzbekistan, Tashkent, Uzbekistanskaya Str.,49. Tel.: 232-64-23
"Global Building Investment" – Investment of foreign investments for purchase and constructions in a building and constructions with the subsequent realization. The Republic of Uzbekistan, Tashkent, Promzona-2, Obvodnaya Str. Tel.: 101-78-90
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 2010.

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

Assistant of general manager: **I.R. Rustambekov**

Publishing editor: **B.I. Knopov**

Technical editor: **J.J. Hodjimuhamedov**

License No. 02-84

Authorized to issue – 04.01.2010

Bulk – 10,25

Printed in "Art Line Group" Printhouse

Number of copies – 1000

SCIENTIFIC-ANALYTICAL JOURNAL 3-4/2009

CONTENTS
CIVIL LAW

S. Gulyamov, U.Nazarov Problems of Comparison of Harm, Damage and Losses Categories in Civil Law.....	5
Z. Shomuhamedova General Provisions of Inheritance by Testament	8
N. Imomov Problems of Perfection of the Rights of Authors on new Grades and Breeds.....	11
B.Topildiev, Z. Abdullaev About Legal Bases of Rendering of Paid Services in an Education Sphere	15
U. Egamberdiev Formation and History of Development of the Institute of External Management	19
B. Ahmadjanov The Maintenance of Powers of Owners of an Exclusive Right	24
M. Rustambekova Modern Questions of Legal Regulation of the Institute of Pledge in Uzbekistan.....	28
U. Nazarov Questions of Definition of Concept of Obligations Owing to Harm Compensation in Civil Law.....	32
N. Hattabov Executive Letters in Notarial Actions	34
Sh. Shamshetov Versions of the Credit Contract by the Civil Code of the Republic of Uzbekistan	37
U. Egamberdiev Modern Debate about Concerning Efficiency of the Institute of Rehabilitation.....	40
A. Gaybullaev Subjects of Compensation of Harm the Put Vehicle	43
A. Abzalov Concept and the Legal Nature of Transfer of a Debt in Obligation Relations.....	47
CRIMINAL LAW AND CIMINAL PROCESS	
S. Razzakov Object of a Crime against Honor and Advantage of the Person	52
H. Kuchkarov Concept, Essence and Role of Conducting Business in a Supervising Order	55
N. Hayriev About a Problem of Definition of Truth in Criminal Trial.....	57
U. Mirzaev Responsibility for Repeated Fulfillment of Plunder by Assignment or Waste.....	60
J.H.Abdurahmonhojaev Concept and Role of Formation of the Case of Judges of Uzbekistan	62
M. Musaev The Victim and its Role in the Mechanism of Commission of Crime	66
INTERNATIONAL LEGAL RELATIONS	
G. Yuldasheva Privileges and Immunities of the Personnel of Consular Establishments.....	68
E. Usmanova International Legal Regulation of Agency Relations	71
D. Shukurov Integration Processes and Legal Aspects of Maintenance of Regional Economic Safety.....	76
B. Yusupov International Legal Regulation of Cooperation of the States in the Field of Struggle against the Crimes Connected with Nuclear Terrorism	79
U. Nazirov Problems of Definition of the Nature of the International Private Law in the National Legal Doctrine.....	83
S. Mirziyeva The Basic Stages of Formation of International Legal Protection of the Right to Life.....	86
THEORY OF STATE AND LAW	
R. Kendjaev About the Parity of Phenomena "Society" and "State"	89
H. Mukhamedkhodjaeva The Mechanism of Legal Regulation and Questions of its Understanding.....	90
A. Hamidov Theoretical Bases of Self-management of Attitudes of Citizens and the States	92
INFORMATION TECHNOLOGIES LAW	
I. Rustambekov Tendencies of International-legal Regulation of Freedom of the Information and Protection of Intellectual Property in the Internet.....	94
Review of monografy of G. Yuldasheva.....	97

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР:

Гулямов Сайдилла Саидахарович – доктор юридических наук, профессор кафедры "Международное частное право" ТГЮИ

ЧЛЕНЫ РЕДКОЛЛЕГИИ:

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

Рахманкулов Ходжи-Акбар Рахманкулович – д.ю.н., акад., проф., зав. кафедрой "Международное частное право" ТГЮИ

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

Жамолов Бахтиер Уракович – Прокурор Наваийской области Республики Узбекистан

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

Окюлов Омонбой – д.ю.н., проф., зав. кафедрой "Хозяйственное право и процесс" ТГЮИ

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

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

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

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

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

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

Адвокатская фирма "Gulyamov and Partners"
Республика Узбекистан, г.Ташкент,
пр. Узбекистанская, 49. Тел.: 232-64-23

"Global Building Investment" – вложение иностранных инвестиций для приобретения и строительства зданий и сооружений с последующей реализацией.
Республика Узбекистан, г.Ташкент, Промзона-2,
ул.Обводная. Тел.: 101-78-90

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 2010 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

Ассистент главного редактора: **И.Р. Рустамбеков**
Издательский редактор: **Б.И. Кнопов**
Технический редактор: **Ж.Ж. Ходжимухамедов**
Лицензия № 02-84
Подписано к печати – 04.01.2010
Уч.- изд. лист. – 10,25
Отпечатано в типографии "Art Line Group"
Тираж – 1000

**НАУЧНЫЙ-АНАЛИТИЧЕСКИЙ
ЖУРНАЛ**

3-4/2009

**СОДЕРЖАНИЕ
ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО**

С.Гулямов, У.Э.Назаров Проблемы сопоставления категорий вред, ущерб и убытки в гражданском праве	5
З.Ш.Шомухамедова Общие положения наследования по завещанию	8
Н.Имомов Проблемы совершенствования прав авторов на новые сорта и пород	11
Б.Топилдиев, З.Абдуллаев О правовых основах оказания платных услуг в сфере образования	15
У.К. Эгамбедиев Становление и история развития института внешнего управления	19
Б.У.Ахмаджонов Содержание полномочий владельцев исключительного права	24
М.Р.Рустамбекова Современные вопросы правового регулирования института залога в Узбекистане	28
У.Э.Назаров К вопросу об определении понятия обязательств вследствие возмещения вреда в гражданском праве	32
Н.К. Хаттабов Исполнительные письма в нотариальных действиях	34
Ш.С. Шамшетов Разновидности кредитного договора по Гражданскому кодексу Республики Узбекистан	37
У.К. Эгамбердиев Современные дебаты по поводу эффективности института реабилитации	40
А. Гайбуллаев Субъекты возмещения вреда нанесенным автотранспортным средством	43 47

УГОЛОВНОЕ ПРАВО И УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

С.Э. Раззоқов Объект преступления против чести и достоинства человека	52
Х.З.Қўҷқоров Понятие, сущность и роль ведения дела в надзорном порядке	55
Н.Хайриев О проблеме определения правды в уголовном процессе	57
У.М. Мирзаев Ответственность за повторное совершение хищения путем присвоения или растраты	60
Ж.Х. Абдурахмонхўжаев Понятие и роль формирования корпуса судей в Узбекистане	62
М. Мусаев Потерпевший и его роль в механизме совершения преступления	66

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Г. Юлдашева Привилегии и иммунитеты персонала консульских учреждений	68
Э. Усманова Международно-правовое регулирование агентских отношений	71
Д.Х. Шукуров Интеграционные процессы и правовые аспекты обеспечения региональной экономической безопасности	76
Б.А. Юсупов Международно-правовое регулирование сотрудничества государств в области борьбы с преступлениями, связанными с ядерным терроризмом	79
У.И. Назиров Проблемы определения природы международного частного права в национальном правовом учении	83
С. Мирзияева Основные этапы становления международно-правовой защиты права на жизнь	86

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Р. Кенджаев Вопросы совершенствования организационно-правовых основ органов самоуправления граждан	89
Х. Мухамедходжаева Роль общественного контроля в гражданском обществе	90
А.Хамидов Сущность и особенности финансовой деятельности государства	92

ПРАВО ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ

И. Рустамбеков Роль национального регистратора в отношениях связанных с доменными именами	94
Рецензия на монографию Г.Юлдашевой	97

С. Гулямов
Доктор юридических наук, профессор
У.Э. Назаров
Соискатель ТГЮИ

ПРОБЛЕМЫ СОПОСТАВЛЕНИЯ КАТЕГОРИЙ ВРЕД, УЩЕРБ И УБЫТКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Необходимость возмещения понесенных утрат и потерь стояла перед человечеством всегда. С момента установления товарно-денежных отношений в обществе стал особенно актуальным вопрос о защите прав и законных интересов участников этих отношений. Одним из древнейших и основополагающих институтов в защите нарушенных прав является институт возмещения вреда, который сохраняет свое значение по сей день¹.

Одной из гарантий успешного развития договорных отношений в современном обществе, их упрочения и стабильности выступает именно институт возмещения убытков, который предоставляет с одной стороны возможность восстановить имущественное положение в случае нарушения прав и охраняемых законом интересов, а с другой – возможность восстановления имущественного положения и наложения ответственности что позволяет говорить о превентивной роли исследуемого института.

В связи с вышеуказанными процессами изменились и нормы, регулирующие институт возмещения вреда, что, в свою очередь, сказалось на судебной практике в переопределении приоритетов при применении названных норм.

В обиходе понятия "вред", "убыток", "ущерб" употребляются зачастую как синонимы. Традиционно эти понятия связаны всегда с понятием утраты чего-либо в результате действия (бездействия) как самого лица, несущего убытки, так и других лиц, либо иного воздействия².

Следует признать, что в настоящее время не сложилось достаточно устойчивой терминологии относительно названия тех потерь, которые возникают при реализации опасностей различного характера. Вред имеет различный оттенок – экономический, экологический, моральный, социальный и т.д.

В юриспруденции понятие "вред" является межотраслевой категорией, однако, общетеоретических исследований этого феномена в праве крайне мало. Легального определения понятия "вред" не существует, несмотря на то, что этот термин используется практически всеми основными отраслями права.

В цивилистической литературе достаточно широко исследовались проблемы юридической ответственности. В частности, этим вопросам посвящены труды М.М. Агаркова³, Б.С. Антимонova⁴, А.М. Белякова⁵,

¹ Дегтярев С.Л. Возмещение убытков в гражданском и арбитражном процессе. М.: Волтерс клувер, 2003. С. 12.

² См. подробнее: Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1998.

³ Агарков М.М. Обязательства из причинения вреда // Проблемы права. 1939. № 1. С. 73.

⁴ Антимонов Б.С. Гражданская ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности: Автореф. дис. ... док. юрид. наук. М., 1951.

⁵ Беляков А. М. Гражданско-правовая ответственность за причинение вреда (теория и практика): Дис. ... док. юрид. наук в форме научного доклада, выполняющего также функции автореферата. М., 1987.

С.Н. Братуся⁶, М.И. Брагинского⁷, О.А. Красавчикова, И.С. Малеина⁸, К.Б. Ярошенко⁹ и других ученых. Однако, комплексного исследования понятия "вред" как правовой категории в юриспруденции не производилось. Между тем, анализ категории вреда имеет существенное значение не только для развития юридической науки, но и для правоприменительной практики.

Вред как таковой учеными-правоведами определяется как последствие посягательства на общественные отношения и нарушения охраняемых законом прав и интересов государства, организаций или отдельных граждан. В свою очередь, всякое посягательство на общественные отношения, в том числе на честь, достоинство и деловую репутацию, означает нарушение, которое представляет собой вред для общества. Что же касается гражданских противоправных действий, то они нарушают одновременно и нормы объективного права, и субъективное право граждан или юридических лиц.

В гражданском праве под вредом принято понимать неблагоприятные изменения в охраняемом законом благе.

В.И.Серебровский определяет вред как "результат всякого факта, влекущего за собой уменьшение имущества или препятствующего его увеличению"¹⁰.

Однако нормы гражданского права, как известно, разграничивают понятия имущественного и неимущественного (морального) вреда. Это не означает, что причинение имущественного вреда не влечет за собой переживаний или страданий потерпевшего, и в этом плане указанные понятия по своим последствиям в известном смысле взаимосвязаны и взаимозависимы.

В имущественных правоотношениях под вредом понимается всякое уменьшение имущественного актива потерпевшего, которое может произойти как в результате причинения вреда имуществу потерпевшего, так и в случае причинения вреда его личности. Понятие "вред, причиненный имуществу другого" включает в себя не только повреждение предметов материального мира (их уничтожение или обесценивание), но и лишение потерпевшего каких-либо иных имущественных ценностей или возможностей, например лишение его возможности получить долг с третьего лица по причине утраты документов, подтверждающих этот долг, и т. д. В частности, вредом, причиненным имуществу, является лишение потерпевшего выгоды, которую он мог бы получить.

В римском частном праве понятие вреда римские юристы слагали из двух элементов:

⁶ Братусь С.Н. Материально-правовой аспект гражданской юридической ответственности // О роли юридической ответственности в условиях ускорения социально-экономического развития. Труды по правоведению. Тарту: Изд-во Тарт. ун-та, 1987. С. 5 – 14.

⁷ Брагинский М.И. Проблемы гражданско-правовой ответственности в области поставки товаров // Межвузовская теоретическая конференция на тему: "Правовое регулирование хозяйственной деятельности и организации труда на промышленных предприятиях", 18–20 февраля 1965 года. Киев, 1965. С. 18 – 20.

⁸ Имущественная ответственность в хозяйственных отношениях / Малеин Н.С.; Отв. ред.: Лаптев В.В. М.: Наука, 1968.

⁹ Ярошенко К.Б. Совершенствование гражданско-правовых форм защиты личных неимущественных прав граждан по советскому праву. Автореф. дис. ... док. юрид. наук. М., 1990.

¹⁰ Серебровский В.И. Избранные труды по наследственному и страховому праву. М.: Статут, 2003. С. 456.

– "прямой ущерб" (*damnum emergens*), т.е. лишение того, что уже входило в состав имущества данного лица;

– "упущенная выгода" (*lucrum cessans*), т.е. непоступление в имущество данного лица тех ценностей, которые должны были бы поступить при нормальном течении событий¹. Хотя такой подход во много соответствует современному представлению об убытках.

Как отмечает применительно к рассматриваемому нами вопросу Н.С. Малеин: "под вредом причиненным неисполнением обязательства понимается нарушение имущественного интереса, выраженное в денежной форме, форме убытков"². Из определения следует, что вред определяется через убытки.

По этому поводу также писал В.П. Грибанов "... в большинстве случаев возмещение причиненного вреда сводится к возмещению понесенных потерпевшим убытков. В данном случае под убытками понимается вред, выраженный в денежной форме"³.

Как отмечает А.В. Пантелеев понятие "вред" чаще применяется при регулировании так называемых деликтных обязательств, другие понятия (ущерб, убытки) зачастую указывают на существование договорных и административных правоотношений и ответственности по ним⁴.

По мнению же И.Н.Кожина: "ущерб и убытки как последствия противоправного деяния могут быть причинены только имущественным интересам лица. Но кроме имущества и имущественных прав вред может быть причинен и нематериальным благам"⁵.

Действительно с правовой точки зрения термин "убытки" во многом сходен с понятиями "урон", "потери", "ущерб", "вред". Отдельные ученые не признают разграничения убытков и имущественного вреда. О.С. Иоффе полагает, что в отдельных случаях ущерб имуществу не причиняется, однако убытки есть⁶. О.В. Фомичева критикует данную точку зрения, справедливо замечая, что "...под имуществом, а тем более имущественной сферой можно и нужно понимать не только наличное имущество в вещественной форме"⁷.

Возмещение убытков в качестве меры ответственности было известно еще римскому частному праву. Имущественная ответственность здесь устанавливалась, хотя еще не во всех случаях, законом Петелия в IV в. до н.э. В развитом римском праве последствием неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства являлась обязанность должника возместить кредитору понесенный им ущерб⁸.

Г.Ф. Шершеневич под убытками понимал "вред, понесенный имуществом и состоящий в уменьшении

его ценности, под которым никак нельзя понимать нравственный вред уже потому, что такое представление несомненно противоречит общему смыслу статей о вознаграждении"⁹.

О.С. Иоффе определяет убытки как последствия, вызываемые неправомерным поведением¹⁰, он фактически рассматривает в качестве убытков любое негативное последствие от любого неправомерного деяния в сфере гражданских правоотношений, т.е. при совершении любого гражданского правонарушения наступает результат в виде убытков. Понятие убытков, по мнению О.С. Иоффе, неразрывно связано с понятием гражданской ответственности¹¹.

Несколько иной позиции придерживается Л.А. Лунц, который рассматривает под убытками денежную оценку того ущерба, который причинен неисправным должником, делинквентом: "Строго говоря, - писал Л.А. Лунц, – термин "причиненные убытки" является неточным, ибо неисправный должник (или правонарушитель) причиняет не убытки в их денежном выражении, а причиняет ущерб в "натуральной форме"¹². Несмотря на различие в точках зрения, следует отметить, что убытки в любом из определений подразумевают под собой неблагоприятные последствия для потерпевшего, возникшие в результате неправомерного поведения правонарушителя¹³.

Необходимо выделять некоторое различие тесно связанных между собой понятий – "убытки" как таковые и "возмещение убытков". Это две стороны одного и того же явления, причем первое можно определить как статическое, а второе как динамическое проявление. Под "возмещением убытков" понимаются не только сами "убытки", но и возложение обязанности по их доказыванию на потерпевшую сторону, а на виновную сторону - обязанности по восстановлению нарушенных ей правоотношений, материального положения пострадавшего лица¹⁴.

С позиции современного законодательства, под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (ч.2. ст.14 ГК РУз).

В науке гражданского права выделяют так называемые абстрактные и конкретные убытки. Так, при расторжении договора поставки кредитор вправе требовать от должника возмещения убытков в виде разницы между установленной в договоре ценой и ценой по совершенной взамен сделке. Данные убытки называют конкретными. Размер же абстрактных убытков определяется в виде разницы между ценой, установленной в договоре, и текущей ценой на момент рас-

¹ Новицкий И.Б. Римское право. М., 1995. С. 153 – 154.

² Малеин Н.С. Возмещение вреда причиненного личности. М., 1965. С.12.

³ См. подробнее: Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав М.: Статут, 2001. С.246.

⁴ Пантелеев А.В. Порядок возмещения вреда, причиненного нарушением водного законодательства: вопросы правового регулирования // Вестник Удмуртского Университета. 2008. Вып.2. С.159.

⁵ Кожин И.Г. Уголовно-процессуальный механизм обеспечения возмещения вреда физическому лицу: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Тюмень, 2006. С. 6.

⁶ См.: Иоффе О.С. Обязательственное право. М., 1975. С. 99.

⁷ Фомичева О.В. Принцип полного возмещения убытков и его реализация в российском гражданском праве: Дис... канд. юрид. наук. Самара, 2001. С. 35.

⁸ Новицкий И.Б. Указ. соч. С. 151.

⁹ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 396.

¹⁰ См.: Иоффе О.С. Ответственность по гражданскому праву. Л., 1955. С. 203.

¹¹ Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву. М., 2000. С. 460 – 508.

¹² Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М., 1954. С. 365.

¹³ Дегтярев С.Л. Возмещение убытков в гражданском и арбитражном процессе. М.: Волтерс клувер, 2003. С.24.

¹⁴ Антимонов Б.С. Основания договорной ответственности. М., 1962. С. 14 – 18.

торжения договора. Текущей признается цена, обычно взимаемая при сравнимых обстоятельствах за аналогичный товар в месте, где он должен быть передан. Если же в этом месте не существует текущей цены, может быть использована текущая цена, назначавшаяся в другом месте, которая будет служить разумной заменой с учетом разницы в расходах по транспортировке товара¹.

В.С. Евтеев полагает, что абстрактный метод исчисления убытков является более выгодным для потерпевшей стороны, поскольку, "во-первых, разумная цена вполне может быть больше текущей, во-вторых, совершение заменяющей сделки рассматривается как разумная мера по уменьшению убытков и потому в целом гарантирует большую полноту компенсации убытков, с одной стороны, и возмещение расходов по заменяющей сделке - с другой"².

В свою очередь Е.А. Зверева считает, что конкретные и абстрактные убытки очень трудно отграничить от упущенной выгоды³.

По нашему же мнению, абстрактные и конкретные убытки объединяет общая цель – возмещение доходов, которые получило бы лицо при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Следовательно, оснований выделять в гражданском праве абстрактные и конкретные убытки нет, так как они представляют собой не что иное, как разновидности упущенной выгоды.

Следует отметить, что в науке гражданского права обсуждается вопрос о возможности взыскания так называемых заранее исчисленных, или "твердых" (в твердой сумме), убытков. Под ними понимают денежную сумму, которую стороны устанавливают своим соглашением в качестве единственного и полного возмещения будущих потерь⁴.

Отдельные специалисты считают необходимым использовать данную конструкцию при предварительном расчете убытков; иные возражают против этого.

Так, Л.А. Лунц полагал, что система исчисления убытков, сводящаяся к предварительной их оценке, принципиально неприемлема, так как порождает "концепцию фикций", оторванную от конкретной хозяйственной ситуации⁵.

В.В. Васькин, разделяя это мнение, доказывал, что нормативные (нормированные в договоре) убытки противоречат сущности возмещения убытков. По его мнению, в результате нормирования убытков в договоре возникает несоответствие размеров взыскиваемых и фактических убытков, что подрывает эффективность самого института возмещения убытков⁶.

На наш взгляд, использование такой конструкции противоречит философскому принципу "Не следует множить сущности сверх необходимости"⁷. Ведь по своей

природе "твердые" убытки представляют собой не что иное, как неустойку в форме штрафа. И такое мнение находит свое подкрепление в цивилистике в том, что неустойка заранее определяет размер убытков на случай нарушения обязательства⁸.

Исходя из сказанного, по нашему мнению, "убытки" по своему юридическому значению уже понятия "вред", поскольку в понятие "убытки" включается только реальный ущерб и упущенная выгода, возмещаются они, как правило, при наличии имущественных отношений и в денежном выражении. Вред же может быть причинен не только имуществу, но и личности (чести и достоинству) гражданина, имуществу или деловой репутации юридического лица. Вред возможно возместить в натуре путем предоставления вещи того же рода и качества, исправления повреждений, опровержения сведений, порочащих деловую репутацию, и т.д., путем компенсации гражданину морального вреда⁹.

В силу сказанного представляется более верным определять убытки как денежную оценку вреда, а не наоборот, поскольку мы полагаем, что понятие "вред" гораздо шире по своему значению, нежели понятие "ущерб".

Поскольку понятие вреда включает в себя любые негативные последствия деяния, а понятие ущерба только последствия, подлежащие денежной оценке, представляется более корректным использовать термин "имущественный ущерб". При этом, следует рассматривать понятия убытков, которые представляют собой имущественный ущерб в денежном выражении, и вреда равнозначными.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes institute of compensation of harm in civil law.

In the basic part problems of comparison of categories of harm, a damage and losses in civil law are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of national norms by consideration of this points in question.

¹ Богданова Е.Е. Проблемы возмещения убытков // Современное право. 2005. №9. С. 4.

² Евтеев В.С. Доказывание наличия и размера убытков при поставках продукции // Законодательство. 2000. № 7. С. 27.

³ Зверева Е.А. Ответственность предпринимателя за нарушение условий договора // Право и экономика. 1997. № 2. С. 11.

⁴ Евтеев В.С. Проблемы применения "заранее исчисленных убытков" в российском праве // Законодательство. 2003. № 8. С. 38.

⁵ Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Указ. соч. С. 238.

⁶ См.: Васькин В.В. Возмещение убытков в гражданско-правовых обязательствах: Автореф. дис... канд. юрид. наук. Саратов, 1971. С. 31 – 32.

⁷ Богданова Е.Е. Указ. соч. С. 5.

⁸ К примеру, данная позиция нашла свое отражение в ст. 1229 Французского гражданского кодекса: условие о неустойке является возмещением за убытки, которые кредитор терпит вследствие неисполнения основного обязательства. См.: Лавров Д.Г. Некоторые вопросы вещного и обязательственного права во Французском гражданском кодексе // Французский гражданский кодекс. СПб., 2004. С. 83 – 84.

⁹ Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. Ч. 1. М., 1997. С. 59.

З.Ш.Шомухамедова
Кандидат юридических наук,
Доцент ТГУЮИ

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

Наследственному праву известны два основания наследования: по завещанию и по закону. Закон не допускает никаких других видов наследования, поэтому отечественному праву неизвестен такой институт, как договор (соглашение) о наследовании. Наследование по завещанию и наследование по закону не противоположны друг другу, а являются разновидностями реализации гражданами наследственных прав.

Отечественное законодательство представляет каждому человеку, достигшему совершеннолетнего возраста, возможность прижизненно распоряжаться своей собственностью на случай внезапной смерти путем составления завещания и его удостоверения у нотариуса.

Важно заметить, что порядок наследования по завещанию урегулирован более детально, чем по закону.

Вместе с тем анализ нового законодательства позволяет сделать вывод, что, несмотря на детальную проработку порядка наследования по завещанию, оно не лишено недостатков. Не все новые идеи законодателю удалось воплотить в четких и понятных юридических конструкциях. Некоторые положения нового закона носят бланкетный характер, что порождает дополнительные трудности применения этих норм на практике. Другие положения создают простор для злоупотреблений. Третьи содержат противоречия и нуждаются в изменении или дополнении.

В силу этого, представляется важным провести критический анализ норм гражданского законодательства, посвященным регулированию наследования по завещанию, с целью выявления основных проблем и выработки возможных путей их решения.

Так, глава 67 ГК РУз посвящена регулированию круга вопросов, связанных с наследованием по завещанию. Так, в ст.1120 ГК РУз определено, что завещанием признается волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом.

Назначение завещания состоит в том, чтобы определить порядок перехода всего наследственного имущества или его части к определенным лицам, а также к государству или отдельным юридическим лицам и иным организациям.

В этом и заключается отличие наследования по завещанию от наследования по закону: назначение наследников и порядок распределения имущества между ними зависят исключительно от воли завещателя.

Наследодатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение об имуществе, которое в момент совершения завещания ему не принадлежит. Если в момент открытия наследство такое имущество будет ему принадлежать, соответствующее распоряжение является действительным.

При определении круга наследников по завещанию необходимо прежде всего отталкиваться от принципа свободы завещания – завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких

или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами о наследовании, отменить или изменить совершенное завещание.

Таким образом, в круг наследников по завещанию могут быть включены любые лица. В категорию «любые лица» входят как граждане РУз, так и иностранные граждане, лица без гражданства, юридические лица – как коммерческие, так и некоммерческие организации и даже государства.

При всей широте возможных наследников, свобода завещания ограничивается лишь двумя факторами: дееспособностью завещателя и правилами об обязательной доле в наследстве. Рассмотрим их подробнее.

Так, завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Как известно, способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, либо вступления в брак до совершеннолетия.

Однако современная цивилистика представлена мнением о том, что вступление в брак лица, не достигшего 18-летнего возраста, не порождает у него права завещать свое имущество. Придерживаясь этой точки зрения П.С. Никитюк ссылается на следующие обстоятельства. Первое заключается в том, что понятие гражданской дееспособности и «завещательной деятельности, как способностью создавать права и обязанности на случай своей смерти для других» не является одним и тем же. Второе обстоятельство, заключается в том, что вступление в брак лица не достигшего 18-летнего возраста не изменяет его правосубъектности с гражданско-процессуальной позиции¹.

На наш взгляд такая позиция базируется на казуистическом толковании закона и не является обоснованной, поскольку гражданская дееспособность включает в себя и право завещать, и во-вторых: нормы других отраслей права не могут являться критерием в данном случае.

Вообще, в юридической литературе вопрос о завещательной правоспособности лиц в возрасте от 16 до 18 лет являлся дискуссионным. Большинство авторов, основываясь на действующем законодательстве, приходили к выводу о том, что частично дееспособные не обладают правом завещания².

Иное мнение высказывали Мозжухина З.И. и Барщевский М.Ю., которые считали, что можно было бы предоставить несовершеннолетнему прво завещать имущество, приобретенное своим трудом и заработной платой, а также авторским вознаграждением, а в отношении имущества, полученного иным путем, несовершеннолетние не должны обладать правом завещания³.

¹ Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. Кишинев, 1973. С.119.

² См. к примеру: Гордон М.В. Наследование по закону и по завещанию. М., 1967. С.49; Челига Т.Д. К вопросу о праве завещать // Вестник МГУ. – Серия X. Право №2. М.,1965. С.48.

³ Барщевский М.Ю. Если открылось наследство. М., Юридическая литература, 1989. С. 67 – 68; Мозжухина З.И. Насле-

Возвращаясь к теме дееспособности завещателя, отметим, что учитывая необходимость свободного выражения воли завещателем, законодательство и судебная практика признают недействительными завещания, совершенные душевнобольными, слабоумными, а также сделанные под влиянием насилия, угрозы, обмана, заблуждения и т.п.¹

Если завещатель, дееспособный на момент составления завещания, будет лишен дееспособности в дальнейшем, завещание сохраняется силу, и наоборот, если завещание составлено лицом недееспособным, в последствии ставшим дееспособным, завещание недействительно. Не будет действительным и завещание, сделанное лицом, временно находящимся в таком состоянии, когда оно не может понимать значения своих действий².

Соответственно, недееспособные и частично дееспособные лица не могут составлять завещания ни лично, ни через представителя (ввиду строго личного характера завещания). После их смерти возможно только наследование по закону. Утрата завещателем дееспособности после составления завещания не влияет на силу последнего.

Если в вопросе завещательной дееспособности обратится к зарубежной практике, то и здесь способность к составлению завещания также зависит от достижения лицом определенного возраста, и возможности осознания им значения и последствий своих действий.

Так, во Франции, Швейцарии, Великобритании способность к составлению завещания возникает в полном объеме с достижением совершеннолетия. В Германии несовершеннолетние, достигшие 16 лет могут составить завещание. Во Франции несовершеннолетним, достигшим 16 лет (неэмансипированным), разрешается составлять завещание в отношении половины принадлежащего им имущества, а при отсутствии родственников до шестой степени родства – наравне с совершеннолетними (ст. 904 ФГК). В некоторых штатах США способность к составлению завещания возникает еще раньше (например, в Джорджии – с 14 лет)³.

Учитывая необходимость свободного выражения воли завещателем, законодательство и судебная практика признают недействительными завещания, совершенные душевнобольными, слабоумными, а также сделанные под влиянием насилия, угрозы, об-

манера, заблуждения и т.п.

мана, заблуждения и т.п.

Что касается права на обязательную долю, то оно заключается в том, что определенному кругу наследников, несмотря на содержание завещания, предоставляется право на получение доли в наследстве.

В число обязательных наследников входят несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя, в том числе усыновленные, его нетрудоспособные супруг и родители, а также несовершеннолетние и нетрудоспособные иждивенцы.

Иждивенцы входят в состав обязательных наследников, если они являются нетрудоспособными на день смерти наследодателя и не менее года до его смерти находились на его иждивении. Для включения в состав обязательных наследников тех иждивенцев, которые не относятся ни к одной из названных в законе очередей наследников, требуется также их совместное проживание с наследодателем не менее года до его смерти. Перечень обязательных наследников исчерпывающ. Так, не входят в состав обязательных наследников внуки и правнуки умершего, которые могут быть призваны к наследованию по праву представления (т.е. если их родители умерли до открытия наследства). Внуки и правнуки могут быть включены в состав обязательных наследников только в качестве иждивенцев. Праву на обязательную долю придан личный характер, т.е. это право неразрывно связано с личностью обязательного наследника.

При подсчете размера обязательной доли принимается во внимание все имущество, входящее в состав наследства, в том числе предметы обычной домашней обстановки и обихода, денежные средства, находящиеся во вкладах и на других счетах, и др., а также все наследники, которые призывались бы к наследству при отсутствии завещания. При этом должно быть зачтено то имущество, которое получил обязательный наследник по любому основанию: в порядке наследования из незавещанной части имущества, на основании завещательного отказа и др.

Право наследника на обязательную долю всегда рассматривалось и рассматривается как исключительное право. Лишить этого права можно лишь в случае, если наследник будет признан недостойным. Вместе с тем действующее законодательство, ориентируясь на возникающие жизненные ситуации, в целях защиты наследников по завещанию впервые установило еще одну возможность лишения или ограничения права на обязательную долю. Суду предоставлено право по требованию наследника по завещанию уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении. Но сделать это можно только при условии, если обязательная доля должна быть удовлетворена за счет имущества, которым наследник по завещанию при жизни завещателя пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и т.п.) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудие труда, творческая мастерская и т.п.), а обязательный наследник этим имуществом не пользовался. Кроме того, суд должен учесть имущественное положение наследника, имеющего право на обязательную долю.

Возвращаясь к вопросу о том, что завещатель вправе без объяснения лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, нужно отметить, что лишение наследника по закону наследства не распространяется на его потомков, наследую-

дование по завещанию в СССР. М., Юридическая литература. 1955. С.24.

¹ К примеру, в США правовое понятие завещательной дееспособности обычно определяется как наличие у наследодателя достаточных психических способностей, чтобы «понимать природу завещания, понимать и воспроизводить в памяти характер и состояние его или ее собственности, помнить и понимать его или ее отношения со своими живущими потомками, супругом, родителями и с теми, чьи интересы могут быть затронуты завещанием». Во многих штатах требуется, чтобы «у наследодателя также не было ... бреда или галлюцинаций, результатом которых является завещание лицом своего имущества таким образом, каким он или она не сделали бы его, если бы не было бреда или галлюцинаций». James E. Spar, M.D., and Andrew S. Garb, J.D. Как оценить способность выразить в завещании свою волю // *Am J Psychiatry*. 1992. С. 31.

² Гражданское право / Под ред. Новицкого И.Б. М., 1959. С.516 – 517.

³ Гражданское и торговое право капиталистических государств / Отв. Ред. Васильев Е.А. М., 1993. С.538.

щих по праву представления, если из завещания не вытекает иное.

Наследодатель свободен отменять и изменять составленное завещание в любой момент после его совершения и не обязан при этом указывать причины отмены или изменения. Наследодатель не вправе возложить на лиц, назначенных им наследниками в завещании обязанность в свою очередь распорядиться определенным образом завещанным им имуществом на случай его смерти.

При этом надо отметить, что свобода завещательного распоряжения ограничивается обеспечением интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных наследников первой очереди, а также иждивенцев.

Здесь бы особо хотелось бы остановиться на следующем вопросе. Обозначенные законом предписания, в некоторой степени ограничивающие волю завещателя связаны с институтом гарантий прав родственников наследодателя, который в свою очередь, по мнению Н. Б. Деминой, основан на сочетании двух, в некотором роде противостоящих друг другу институтов, – института охраны интересов семьи и института защиты и обеспечения частной собственности. Доминирование одного принципа над другим влияет на защищенность прав родственников наследодателя (предоставленных последним в силу принципа охраны интересов семьи) при наследовании по завещанию (права, предоставленного наследодателю в силу принципа свободы и обеспечения частной собственности)¹.

Нужно заметить, что правовой статус родственников наследодателя при наследовании по завещанию подкреплен достаточными способами, средствами и институтами, гарантиями для обеспечения прав указанных лиц. Однако, в любом случае, существуют и достаточные основания для усовершенствования правового регулирования данного института наследственного права. Гарантированность законных прав ближайших родственников наследодателя на получение доли в наследстве, правовая обоснованность их интереса на получение такой доли является достаточным мотивом для предоставления таким лицам еще больших гражданско-правовых гарантий.

При дальнейшем рассмотрении отмеченного института высказывает несколько спорное замечание, касательно обязательной доли иждивенцев в завещании. Так, Н.Б.Деминой отмечается, что "содержание иждивенцев принято на себя завещателем самостоятельно, по собственному усмотрению, в силу разнообразных личных обстоятельств. Более того, содержание иждивенцев обычно является односторонней обязанностью, принятой на себя лицом не на правовом основании...В этом отношении содержание наследодателя является формой благотворительной, меценатской деятельности наследодателя...При этом, ведя указанную деятельность по содержанию своих иждивенцев, наследодатель, будучи дееспособным, вменяемым, осознающим характер, значение и последствия своих действий, не включает указанных лиц в завещание, обходит молчанием вопрос о выделении им какого-либо имущества. Строгое толкование такой воли наследодателя приводит к выводу о том, что наследодатель, тем самым, считает исчерпанной свою

добровольно принятую обязанность и не видит оснований для продолжения содержания указанных лиц.

Возложение такой обязанности на родственников наследодателя, не принимавших участия в определении личности иждивенца, вида и размера полагающегося ему содержания, представляется, как минимум, нелогичным. Несомненно, не должно осуществляться полное исключение таких иждивенцев из категории необходимых наследников². На основании приведенных аргументов, представляется логичным как минимум уменьшить обязательную долю, причитающуюся иждивенцам в качестве необходимых наследников, до ¼ доли, причитавшейся бы им при наследовании по закону³.

Представляется, что подобное замечание не в полной мере учитывает интересы самих иждивенцев, которые в силу особого статуса являются социально слабо защищенной группой, и во многом зависящей от обеспечения наследодателя, в силу этого, сокращение их обязательной доли будет несомненным ограничением их интересов.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of the will.

In the basic part inheritance positions by testament are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of the national legislation in this sphere.

¹ Демина Н. Б. Гарантии прав родственников наследодателя при наследовании по завещанию: Автореф. дисс...канд.юрид.наук. М.,2005. С. 8.

² См. подробнее: Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. М.: Юристъ, 2002.

³ Демина Н. Б. Указ. соч. С. 20 – 21.

Н.Имомов
Ю.ф.н., ТДЮИ доценти

ЯНГИ НАВ ВА ЗОТ МУАЛЛИФИ ҲУҚУҚЛАРИНИ ТАКОМИЛЛАШТИРИШ МУАММОЛАРИ

Барча интеллектуал мулк объектларининг муаллифи бўлгани сингари, янги нав ва зотнинг ҳам ўз яратувчиси - муаллифи бўлишligи табиий ҳол албатта. Одатда, ҳуқуқий муҳофазанинг шакллантирилганлиги, биологик ва зоологик ютуққа муаллифлик масаласининг қандай ҳал қилинганлигига боғлиқ бўлади.¹ Бу масалага Ўзбекистон Республикасининг «Селекция ютуқлари тўғрисида»ги қонунининг 5-моддасида жавоб берилган. Унга кўра, ўзининг ижодий меҳнати билан ўсимлик нави ва ҳайвон зотини яратган (аниқлаган ёки чиқарган) жисмоний шахс ўсимлик ёки ҳайвон зотининг селекция ютуғи муаллифи деб ҳисобланади. Ўзбекистон Республикасининг исталган фуқароси ёши ва муомала лаёқатидан қатъий назар селекция ютуғининг муаллифи бўлиши мумкин. Муаллифлик ҳуқуқлари вужудга келишининг асоси муомалага лаёқатлиги селекция натижасида ютуқнинг объектив фактлиги ҳисобланади. Яратилган селекция ютуғига ҳуқуқий муҳофаза ҳужжати берилгандан сўнг, унинг муаллифи селекция ютуғларига нисбатан ҳуқуқ субъекти сифатида эътироф этилади. Вояга етмаган ва муомалага лаёқатсиз шахсларнинг муаллифлик ҳуқуқлари уларнинг қонуний вакиллари орқали амалга оширилади.

Албатта фуқаролик ҳуқуқи назарияси ва амалдаги фуқаролик қонунчилиги нуқтаи назардан қараганда янги нав ва зотнинг муаллифи бўлиш ҳуқуқи фуқароларнинг ёши ва муомала лаёқатидан келиб чиқиб чекланмаган. Бироқ, янги нав ва зотни яратиш муаллифлик ҳуқуқи объекти ҳисобланган анъанавий асарларни яратишга қараганда анча мураккаб ва чуқур илмий билимни талаб этади. Бундан ташқари, мазкур билим муайян соҳага хос бўлишligи лозимки, бу эса ўз навбатида узоқ йиллик билим олиш, илмий изланиш ва салоҳиятни талаб қилади. Шу сабабли амалий жиҳатдан селекция ютуғи муаллифлари сифатида ҳар қандай жисмоний шахсни эътироф этиш баҳсли бўлар эди.

Шу билан бирга янги нав ва зотни яратиш ва унга нисбатан муаллифликни белгилаш тўғрисидаги қонунчиликка селекция ютуғи муаллифи “муайян билим ва ихтисосликка эга шахс бўлиши мумкинлиги” қондасини киритиш тўғри бўлмастлигини таъкидлаб ўтиш лозим. Бинобарин, бундай чеклаш инсон ижодий фаолиятини ва унинг ҳуқуқ ва эркинликларини чеклаш бўлиб қолар эди. Чунки ҳар қандай инсон ўзига хос ноёб қобилияти туфайли селекция соҳасидаги тажриба, билим ва мутахассислик ҳужжатида эга бўлмасдан ҳам янги нав ва зотни яратиши мумкин бўлар. Гарчи бу ҳолат ҳар доим ҳам мавжуд бўлмасда, бироқ бу воқеълик инкор этиб бўлмайдиган эҳтимолликдир. Шу сабабли янги нав ва зот муаллифи сифатида ўзининг ижодий меҳнати билан янги нав ва зотни яратган шахс тан олиниши қондаси ҳуқуқий жиҳатдан тўғридир.

Қонунда чет эл фуқаролари селекция ютуқларининг муаллифи бўлишligи ёки улар

ҳуқуқларининг муҳофазаси ҳақида сўз юритилмаган. Лекин, “Селекция ютуқларига талабномалар тузиш ва топширишнинг вақтинчалик қоидалари”да хорижий фуқаролар ва юридик шахслар талабномани Ўзбекистон Республикасининг халқаро шартномаларига кўра ёки ўзаро дўстлик тамойили асосида берадилар, - деган қоида мустаҳкамланган. Ушбу меъёр чет эл фуқаролари ва юридик шахсларининг Ўзбекистон Республикасида селекция ютуқларининг тўла-қонли субъекти бўла олмасларда, улар ҳам халқаро шартномалар ва дўстлик тамойили асосида селекция ютуғига нисбатан ҳуқуқлар субъектлар бўла олишлари мумкинлигини кўрсатади. Бу ўринда Р.Ж.Матқурбановнинг “муаллиф сифатида ҳар қандай жисмоний шахс ёши ва муомала лаёқатидан қатъий назар эътироф этилиши мумкин. Шунингдек, махсус билим, мутахассислик бўйича тажриба, фуқароликнинг ёки муаллифнинг бошқа сифатлари мавжудлиги ёки мавжуд эмаслиги ҳуқуқий аҳамиятга эга эмас”² - деган фикрларида муайян асос борлигини эътироф этиш керак.

Бир неча шахсларнинг ижодий фаолиятлари натижасида селекция ютуқлари яратилган бўлса, унда бундай селекция ютуғига нисбатан ҳаммуаллифлик белгиланади. Селекция ютуғини яратишда ўзининг ижодий меҳнати билан қатнашган шахсларнинг барчаси селекция ютуғи муаллифи деб эътироф этилади. Селекция соҳасида ҳаммуаллифлик масаласи жуда долзарб ҳисобланади. Чунки, биринчидан, янги нав ва ҳайвон зотларининг катта қисми яқка селекция ютуғи муаллифи томонидан эмас, бутун бир ижодкорлар томонидан яратилмоқда; иккинчидан, селекция инсон фаолиятининг махсус соҳаси бўлиб, ижодий фаолиятнинг бошқа турларидан ўзининг бир неча хусусиятлари билан ажралиб туради. Ҳозирги вақтда селекция комплекс фан сифатида турли хил мутахассислар-генетиклар, физиологлар, биохимиклар, фитопатологлар, цитологлар ва бошқаларнинг саъй-ҳаракатлари мажмуи ҳисобланади³.

Дарҳақиқат, санаб ўтилган мутахассисларнинг барчаси нафақат ўз олдига қўйилган масалани ечиши, яъни янги навни у ёки бу фойдали томони ва сифатини аниқлаши лозим. Балки, селекция натижасининг ҳимояга лаёқатлилик мезонларининг юзага келтиришдаги умумий муаммони ҳал қилишга ҳаракат қилишлари керак. Шу билан бирга, янги нав ёки зот яратилишининг анча узоқ муддат давом этишини, баъзи ҳолатларда бу ишда инсонларнинг бир неча авлодлари алмашилишини ҳисобга олиш лозим бўлади. Ва ниҳоят, селекция ишида бошқа соҳалардан фарқ қилиб селекция ютуғи муаллифларга дастлабки материалларни саралаш, уруғликни кўпайтиришда техник операцияларни бажарувчи шахсларнинг кўмаги муҳим аҳамият касб этишини эътибордан четда қолдирмаслик керак.

Юқоридагилардан келиб чиқиб, ҳаммуаллиф сифатида селекция ишида ўзининг ижодий меҳнати билан қатнашган жисмоний шахслар тан олинишини таъкидлаб ўтиш лозим.

¹ Левченко В.И. Правовая охрана селекционных достижений. М.: Наука, 1983. С.51.

² Матқурбанов Р.Ж. Гражданская дееспособность граждан: понятие, дифференция, ограничение.-Ташкент: ТДЮИ, 2008.- 45 с.

³ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. -М.: Проспект. 2000. -708 с.

А.П.Сергеевнинг фикрича, ҳаммуаллифлик жисмоний шахснинг биргаликда ижод жараёнининг қайси босқичи ёки қайси вақтда иштирок этишидан қатъий назар вужудга келади. Масалан, ҳаммуаллиф сифатида янги нав яратилишининг исталган босқичида ишга жалб қилинган ҳар қандай мутахассис тан олинishi лозим, агар унинг ижодий меҳнати билан сўнги натижага эриштирадиган аниқ масаланинг ечими топилса¹.

Селекция ютуғининг ҳаммуаллифлиги масаласидаги А.П.Сергеевнинг фикри ўринли. Зеро, анча узоқ давом этадиган селекция ютуқларини яратиш жараёни унинг исталган босқичида янгича ечим ва янгича ижодий кучларни талаб этади.

Шу билан бирга амалдаги қонунчилик янги нав ва зот муаллифи сифатида эътироф этилишига нисбатан “муаллиф презумпциясини” белгиламаганлигини ҳам эътибордан четда қолдирмаслик керак. Масалан, ФКнинг 1046-моддаси 2-қисми ва Ўзбекистон Республикасининг 2006 йил 20 июлдаги “Муаллифлик ҳуқуқи ва турдош ҳуқуқлар тўғрисида” ги Қонунининг 10-моддаси 2-қисмида “асарга нисбатан муаллифлик презумпцияси” белгиланган бўлиб, унга кўра, асарнинг асл нусхасида ёки нусхасида муаллиф сифатида кўрсатилган шахс, агар бошқача ҳол исботланмаган бўлса, асар муаллифи ҳисобланади.

И.И.Насриевнинг фикрича, бу презумпцияга асосан, агар бошқача далил, исботлар бўлмаса, асар аслида ёки унинг нусхасида муаллиф деб кўрсатилган шахс асар муаллифи деб тан олинади. Бинобарин, муаллиф ўзининг муаллифлигини, то бошқа шахслар бунинг аксини исботламагунча, ҳеч кимга исботлаб ўтиришга мажбур эмас, ваҳоланки, унинг муаллифлиги сўзсиз тан олинмоғи лозим. Бу презумпция Наполеон Бонопарт Фуқаролик Кодексида оталикни белгилаш ҳақидаги презумпциядан ўзига хос тарзда ўзлаштириб ҳосил қилинган. Бундай презумпциянинг амал қилиши муаллифлик факти бошқалар томонидан эътироф этилишининг муҳим ҳуқуқий кафолатидир².

Селекция ютуғи муаллифининг “муаллифлик презумпцияси” ҳуқуқига эга эканлиги Россия Федерацияси Гражданилик кодексининг 1410-моддасида белгиланган бўлиб, унга мувофиқ, селекция ютуғига патент бериш ҳақидаги талабномада муаллиф сифатида кўрсатилган шахс, агар бошқача ҳол исботланмаган бўлса, селекция ютуғи муаллифи ҳисобланади.

Мазкур нормани шарҳлар экан К. Всеволожский куйидаги фикрларни баён қилади:

- селекция ютуқларига нисбатан бу қоидалар биринчи мартаба киритилмоқда. Шу билан бирга, РФ ГКнинг 1410-моддасида икки турдаги презумпция “яширинган” бўлиб, “талабномада муаллиф сифатида кўрсатилган шахс, муаллиф ҳисобланади” қоидаи мантиқий жиҳатдан иккита тезисни ҳосил қилади. Биринчи тезис анча тушунарли ва ошқора кўриниб туради ҳамда акси исботланмагунча талабномада

кўрсатилган шахс томонидан селекция ютуғи яратилганлигини англатади. Иккинчи тезис эса яширин бўлиб, унга кўра, мазкур шахснинг селекция ютуғини яратиш бўйича меҳнати “ижодий” характер касб этганлигини билдиради³.

Фикримизча, “муаллифлик презумпцияси” қоидасини селекция ютуқларига нисбатан қўллаш селекциячиларнинг ҳуқуқларини ҳимоя қилишда, кейинчалик ўзбошимчалик селекциячини муаллифлар сафидан чиқариб ташлашга ҳамда уларнинг муаллифлик ҳуқуқини поймол қилишга йўл қўмаган бўлар эди.

Шу ўринда селекция ютуғин яратишда техникавий топшириқни бажарган шахсларнинг муаллиф сифатида эътироф этилмаслиги, лабораторияларда ёрдамчи техник вазифаларни бажарга, уруғларни саралашда ёрдам берган ёки уларни териш ва қуритишдаги одатдаги, кундалик ишларни бажарган шахсларни муаллиф сифатида эътироф этилмаслиги умумий қоидадан келиб чиқади⁴. Бироқ амалдаги қонунчиликда бу қоида ўз ифодасини топмаган. Айрим давлат қонунчилигида эса мазкур шарт киритилган ва селекция ютуқлари, қолаверса, бошқа усулларда яратилган янги нав ва зот муаллифларини аниқлашда муҳим ўрин тутди. Масалан, Қозоғистон Республикасининг 1999 йил 13 июлдаги “Селекция ютуқларини муҳофаза қилиш тўғрисида”⁵ ги Қонунининг 11-моддаси 3-қисмига биноан, муаллифга (муаллифларга) фақат техник, ташкилий ва нав ва зотга нисбатан ҳуқуқларни расмийлаштиришда ёрдам кўрсатган шахслар муаллиф сифатида эътироф этилмайди. Айнан шундай қоида Қирғизистон Республикасининг 1998 йил 26 майдаги “Селекция ютуқларини ҳуқуқий муҳофаза қилиш тўғрисида” ги Қонунининг 21-моддаси 2-қисмида ҳам кўрсатилган ҳамда навни, зотни яратишда ва чиқаришда ўзининг шахсий улушини қўшмаган, фақатгина муаллифга техник ёрдам кўрсатган шахслар селекция ютуғи муаллифи ҳисобланмаслиги белгиланган.

Фикримизча бу қоида ҳам янги нав ва зот муаллифларини аниқлашда, муаллифлик ҳуқуқларини ҳимоя қилишда ва муаллифлар доираси асоссиз равишда кўпайиб кетишига барҳам берар эди.

Шу муносабат билан Ўзбекистон Республикасининг “Селекция ютуқлари тўғрисида”ги қонунининг 5-моддаси 1-қисмини куйидаги тахрирда ифодалаш мақсадга мувофиқдир:

- селекция ютуқларини яратиш жараёнининг исталган босқичида ва исталган пайтида ўзининг ижодий меҳнати билан якуний натижага эришишга қаратилган аниқ биологик масалани ечишда иштирок этган жисмоний шахслар селекция ютуғининг муаллифи, деб ҳисобланади. Селекция ютуғига патент бериш ҳақидаги талабномада муаллиф сифатида кўрсатилган шахс, агар бошқача ҳол исботланмаган бўлса, селекция ютуғи муаллифи ҳисобланади. Муаллифга (муаллифларга) фақат техник, ташкилий ва нав ва

³ Всеволожский В. Охрана и использование селекционных достижений (комментарий основных положений главы 73 ГК РФ) // Хозяйство и право.-Москва. 2008.-№2.-С.3-4.

⁴ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации.-Т.:Прспект.2001.-259-326 с.; Оқюлов О. Интеллектуал мулк ҳуқуқининг назарий ва амалий муаммолари.-Т.:ТДЮИ.2004.

⁵ Интеллектуальная собственность в Республике Казахстан.- Алматы: Юрист, 2006.-61 с.

¹ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ.- М.: Проспект. 2000. -708 с.

² Насриев И.И. Шахсий номулкий ҳуқуқларни фуқаролик ҳуқуқий тартибга солишининг айрим масалалари./Фуқаролик қонунчилигининг ривожланиши ва долзарб муаммолари.Халқаро илмий-амалий конференция материаллари тўплами.-Т.:ТДЮИ.2005.-131 б.

зотга нисбатан ҳуқуқларни расмийлаштиришда ёрдам кўрсатган шахслар муаллиф сифатида эътироф этилмайди.

Шунингдек, селекция жараёнини узоқ давом этишини ҳисобга олиб, селекция жараёни давомида навнинг бузилиб кетмаслиги ва турли касалликлар орттирмаслиги билан иштирок этган шахс ҳам селекция ютуғининг муаллифи ҳисобланиши лозим. Янги навни яратишда кўрсатилган техник ёрдам қанчалик муҳимлигидан қатъий назар ҳаммуаллифликни юзага келтирмайди. Ижодий фаолиятнинг техник ишдан фарқланиши, муаллифлик ва патент ҳуқуқи мезонлари орқали амалга оширилади. Усимликнинг янги навлари ва ҳайвонларнинг янги зотларини яратишдаги ижодий фаолият аниқ биологик масаланинг илмий ечимини топиш билан тавсифланади. Бунда селекция ютуғи муаллифи умумий, илмий қонун-қоидаларга таяниб, ақлий ва ижодий фаолияти ҳисобига тирик борлиқ объектларини керакли йўналишга бура олади. Ушбу жараёнда ҳаммуаллиф селекция ютуғи муаллифининг иштироки даражаси аҳамиятга эга эмас. Муҳими у ўз ижодий фаолияти билан яратилаётган нав ва зотнинг бирор хусусияти ҳамда сифатини рўёбга чиқариши ёки шу хусусият ва сифатнинг ҳимояга лаёқатлилиги мезонига мувофиқлигини аниқлай олиши лозим. Уларнинг селекция ютуқларига бўлган ҳуқуқлари иштирок этишлари даражасига ёки улар ўртасидаги ўзаро битимга кўра белгиланади.

Қонун шахсни селекция ютуғининг муаллифи сифатида тан олиш ва унинг селекция ютуғларига нисбатан муаллифлик ҳуқуқларини тасдиқлайдиган бирор бир ҳужжат мавжудлиги ҳақида сўз юритмайди. Маълумки, нав ва зотнинг янги деб ҳисобланиши ва ҳуқуқий муҳофаза этилиши учун тегишли муҳофаза ҳужжати – патент берилиши белгиланган ва бу ҳужжат яратилган янги нав ва зот интеллектуал мулк объекти эканлигини, унга нисбатан мутлақ ҳуқуқлар патентда номи кўрсатилган шахс (шахслар) га тегишли эканлигини ва улар ҳимояланганлиги, патентда номи кўрсатилган шахс мутлақ ҳуқуқ эгаси сифатида ўз ҳуқуқларининг объектини ундан рухсатсиз ҳар қандай фойдаланишни тақиқлаши мумкинлигини англатса, янги нав ва зотга нисбатан муаллифлик ҳуқуқини, яъни янги нав ва зотга нисбатан шахсий номулкий ҳуқуқларни тасдиқловчи ҳужжат мавжуд эмас. Бир қатор давлатларнинг қонунчилигида селекция ютуғи муаллифига унинг муаллифлик ҳуқуқини ва яратилган интеллектуал мулк объектига нисбатан шахсий номулкий ҳуқуқларини тасдиқловчи ҳужжат берилиши қайд этилган. Масалан, Россия Федерацияси Гражданлик кодексининг 1416-моддасига мувофиқ, селекция ютуқларининг муаллифи ижро ҳокимиятининг селекция ютуқлари бўйича федерал органи томонидан бериладиган ва муаллифликни тасдиқловчи муаллифлик гувоҳномаси олиш ҳуқуқига эга. Қирғизистон Республикасининг 1998 йил 26 майдаги “Селекция ютуқларини ҳуқуқий муҳофаза қилиш тўғрисида” ги Қонунининг 21-моддаси 5-қисмига кўра, Ҳар бир муаллифга Қирғизпатент томонидан муаллифлик гувоҳномаси берилади. Муаллифлик гувоҳномаси муаллифликни, шунингдек, муаллифнинг патент эгасидан селекция ютуқларидан фойдаланганлик учун мукофот олиш ҳуқуқини тасдиқлайди. Арманистоннинг 1999 йил 23 ноябрдаги “Селекция ютуқларини ҳуқуқий муҳофаза қилиш тўғрисида” ги Қонунининг 14-моддаси 1-2-қисмларига

биноан, ваколатли орган селекция ютуғининг патент эгаси бўлмаган ҳар бир муаллифга муаллифлик гувоҳномаси беради. Муаллифлик гувоҳномаси селекция ютуғи муаллифлигини ва агар муаллиф патент эгаси бўлмаса, селекция ютуғидан фойдаланганлик учун патент эгасидан мукофот унидириш ҳуқуқини тасдиқлайди.

К.Всеволжскийнинг фикрича, селекция ютуғининг патенти “комплекс” ҳужжат ҳисобланади ва нафақат патент эгасининг мутлақ ҳуқуқларини, балки муаллифлик (гарчи у муаллифга берилмаган бўлсада) ва устуворликни ҳам тасдиқлайди. Ҳар бир муаллиф, шу жумладан, патент эгаси бўлган муаллиф ҳам агар истаса унинг муаллифлиги патентда кўрсатилган бўлишига қарамасдан муаллифлик гувоҳномаси олиш ҳуқуқига эга. Муаллифлик ҳақини олиши ёки мукофот олиш ҳуқуқ муаллифлик гувоҳномасининг мавжуд ёки мавжуд эмаслигига боғлиқ эмас¹.

Албатта айрим давлат қонунчилигида селекция ютуқлари патенти муаллифликни ҳам тасдиқлаши белгиланган. Бироқ, аксарият ҳолатларда селекция ютуқлари давлат маблағлари ва унинг топшириғи асосида ҳамда давлатга қарашли илмий тадқиқот муассасаларида яратилаётганлигини ҳисобга олсак, селекция ютуғига нисбатан патент асосан давлатга тегишли бўлиши лозим. Лекин амалдаги “Селекция ютуқлари тўғрисида” ги Қонунидаги патентга бўлган ҳуқуқнинг тегишлилигини белгилловчи қоида нотўғри шакллантирилганлиги боис, кўп ҳолларда патент давлат муассасаси ва ташкилотига эмас (яъни давлатнинг ваколатли органи тасарруфига эмас), балки фақатгина ўзининг хизмат вазифаларини бажарган шахслар номига расмийлаштириш ҳолатлари вужудга келмоқда. Бу эса ўз навбатида патентнинг ҳуқуқий табиати ва унинг вазифасини нотўғри талқин қилиш, айрим ўринларда эса, давлатнинг ўзига мутлақ ҳуқуқ асосида тегишли бўлган янги нав ва зотдан фойдаланишга бўлган ҳуқуқлари чекланишига олиб келмоқда.

“Селекция ютуқлари тўғрисида” ги Қонуннинг 15-моддаси 1-қисмига биноан, патентга бўлган ҳуқуқ муаллифга (ҳаммуаллифларга) ёки унинг (уларнинг) меросхўрига (меросхўрларига) тегишлидир. Кўриниб турибдики, патент олиш ҳуқуқига эга бўлган энг асосий шахслар бу муаллифлар ва уларнинг меросхўрларидир. Албатта бу қоида ҳуқуқий ва мантқий жиҳатдан асосли ва тўғри. Шу билан бирга мазкур модданинг 3-қисмида хизмат тартибиде яратилган селекция ютуғига нисбатан патент олиш ҳуқуқи агар шартномада бошқа қоида белгиланмаган бўлса иш берувчига тегишлилиги қайд этилган. Лекин кўпчилик ҳолатларда Давлат патент идорасига топширилаётган талабномаларда талабномалар селекция ютуғини яратган муаллифларнинг номларига берилаётганлиги, бу эса қонун ҳужжатларини тўғри тушунмаслик эканлигини англатади. Шу билан бирга патентда муаллифнинг номини ва унинг муаллифлигини кўрсатиш амалиётда, бир вақтнинг ўзиде патент эгаси сифатида уни эътироф этишга олиб келиши мумкин.

Шу сабабли биз бу ўринда Россия Федерацияси Гражданлик кодексининг 1415-моддаси ва Қозоғистон Республикасининг 1999 йил 13 июлдаги “Селекция

¹ Всеволожский В. Охрана и использование селекционных достижений (комментарий основных положений главы 73 ГК РФ) // Хозяйство и право.-Москва. 2008.-№2.-С.11.

ютуқларини муҳофаза қилиш тўғрисида¹ ги Қонунининг 3-моддасидаги ҳамда К.Всеволожскийнинг “патентнинг “комплекс” ҳужжат сифатида муаллифликни ҳам тасдиқлаши” ҳақидаги фикрни амалий жиҳатдан нотўғри деб ҳисоблаймиз ва яратилган ҳар қандай янги нав ва зотга берилган патент фақат патент берилган шахснинг мутлақ ҳуқуқлари ва устуворлик ҳуқуқини белгилаши, муаллифлик эса алоҳида ҳужжат “муаллифлик гувоҳномаси” орқали расмийлаштирилиши лозимлигини таъкидлаймиз. Бундай амалиёт биринчи навбатда амалиётда патентни тўғри ва фақат ўз мақсадида фойдаланишни тасдиқлайди. Мазкур таҳлиллар эса, РФ ва Қозғистон қонунчилигидан фарқли равишда Ўзбекистон Республикасининг “Селекция ютуқлари тўғрисида” ги Қонуни 14-моддаси 2-қисмидаги “селекция ютуғининг патенти (бундан буён матнда патент деб юритилади) селекция ютуғининг янгилик эканлигини, фарқлигини, турдошлиги ва барқарорлигини, шунингдек патент эгасининг селекция ютуғи номига, унга эгалик қилишга, ундан фойдаланиш ва уни тасарруф этишга бўлган ҳуқуқини тасдиқлаши” қондаси ҳуқуқий ва амалий жиҳатдан тўғри ҳамда асосли белгиланганлигини кўрсатади.

Мазкур ҳолатларни бартараф этиш ва селекция ютуғи патентини амалда қўллаш билан боғлиқ низоларни олдини олиш мақсадида “Селекция ютуқлари тўғрисида” ги Қонун 5-моддасининг 3-қисми сифатида қуйидаги нормани киритиш лозим:

- Давлат патент идораси томонидан селекция ютуғининг патент эгаси бўлмаган ҳар бир муаллифга муаллифлик гувоҳномаси берилади. Муаллифлик гувоҳномаси селекция ютуғи муаллифлигини ва агар муаллиф патент эгаси бўлмаса, селекция ютуғидан фойдаланганлик учун патент эгасидан мукофот унидириш ҳуқуқини тасдиқлайди.

Селекция ютуғи муаллифига бундай ҳужжатни берилиши муаллифнинг мулкий ва шахсий ҳуқуқларини мустаҳкамлашга хизмат қилади. Шу билан бирга муаллифлик гувоҳномаси патент эгасидан селекция ютуғидан фойдаланганлик учун ҳақ талаб қилиш ҳуқуқини ҳам беради. Фикримизча, селекция ютуғининг муаллифига шахсий ва мутлақ ҳуқуқларни кафолатловчи ҳужжат “муаллифлик гувоҳномаси”, берилиши лозим. Чунки, “Муаллифлик гувоҳномаси”, жисмоний шахснинг бирон-бир интеллектуал мулк объектига нисбатан муаллиф эканлигини ҳамда шу ижод маҳсули айнан унинг меҳнати натижасида яратилганлигини тасдиқлайди.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие новых сорт и пород по гражданскому праву.

В основной части рассматриваются вопросы совершенствования прав авторов на новые сорта и пород.

В заключении автор вносит свои предложения по совершенствованию норм регулирующих права авторов на новые сорта и породы.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of a new grade and breeds in civil law.

In the basic part questions of perfection of the rights of authors on new grades and breeds are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of norms of authors regulating the right to new grades and breeds.

¹ Интеллектуальная собственность в Республике Казахстан.- Алматы: Юрист, 2006.-61 с.

Б.Топилдиев
Юридик фанлар номзоди
З.Абдуллаев
Фалсафа ва ҳуқуқ институти тадқиқотчиси

ТАЪЛИМ СОҲАСИДА ҲАҚ ЭВАЗИГА ХИЗМАТ КЎРСАТИШ МУНОСАБАТЛАРИНИНГ ҲУҚУҚИЙ АСОСЛАРИ ҲАҚИДА

Ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш шартномаси фуқаролик қонунчилигида мутлоқ янги киритилган шартнома турларидан биридир. Таъкидлаш лозимки, ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш шартномаларининг ўзига хос тарихий ривожланишга эга. Кишилиқ жамиятининг дастлабки даврларидаёқ хизмат кўрсатиш муносабатлари шаклланганлиги ва шу муносабатларни тартибга солиш воситаси сифатида одат нормалари ва қонун ҳужжатлари такомиллашиб борганлиги ҳеч кимга сир эмас.

Хизмат кўрсатиш муносабатларининг бир тури ҳисобланган таълим бериш билан боғлиқ муносабатлар ҳам ҳамisha жамият диққат марказида турган. Шу сабабли ҳам мамлакатимиз тарихида етук, илмий ажодларимиз кўп бўлган. Мамлакатимиз худудида таълимни ташкил этиш, бу муносабатларни тартибга солиш борасида турли даврларда ҳар хил ёндашувлар бўлган.

Албатта кишилиқ тарихида давлат ҳамма соҳаларни молиялаштириш борасида ташаббус кўрсатмаган. Бундан таълим соҳаси ҳам мустасно эмас. Тарихдан бу соҳа кўпроқ хусусий шахслар ташаббуси ва маблағи эвазига ташкил этилганлиги маълум. Ҳақ эвазига таълим хизмати кўрсатиш муносабатларининг ҳуқуқий тартибга солинишининг тарихий жараёнига эътибор қаратадиган бўлсак, у инсоният тарихининг иқтисодий ва маданий ривожланиш жараёни билан чамбарчас боғлиқ эканлигига гувоҳ бўламиз.

Мамлакатимиз худудидаги энг қадимги цивилизациянинг ёзма манбаларидан бири бўлган “Авесто” асарида кўрсатилишича, болаларни таълим-тарбиясига Зардушт таълимотида алоҳида эътибор берилган. Бу даврда таълим тарбия диний, жисмоний ва ўқиш ёзишни ўргатиш кабиларни қўшган ҳолда олиб борилган. Таълим тарбия етти ёшдан бошланган¹. Хатто “Авесто”да муаллимнинг мажбуриятлари ҳам алоҳида кўрсатилган. Масалан, Зардушт “муаллим – кохинларнинг бурчлари болаларга илмларни яхшилиқ йўсини ила ўргатиб, яхши билан ёмонни ажрата оладиган қилиш, тўғри йўлга ҳидоя этишдир” – деб таъкидлайди². “Авесто”да ёмон устозлар қораланади.

“Авесто”да шартномавий муносабатлар, уларнинг шакли ҳамда шартларини бажариш, жавобгарлик масалалари алоҳида эътиборга олинган. “Эй авлиё, хоҳ қонунга бўйсинувчи ҳақиқатгўй билан, хоҳ иблис билан тузилган битимни бузма, чунки, садоқат, (Митрага билдирилган) ҳар иккиси учун иблисга ҳам, баб-баравар даражада мавжуддир (“Яшт”, 10, “Михр-Яшт”, 2). “Вандидод”га мувофиқ, шартномалар икки шаклда: оддий сўзлар ва қўл

беришиб кўришиш билан тузилган. “Авесто”да ёзма равишда шартномалар тузилганлиги ҳақида эслатмалар йўқ, бу кейинроқ пайдо бўлган. Лекин назаримизда таълим муносабатларини ўзаро келишиб, ағзаки шаклда тартибга солиш айнан мамлакатимиз худудида ўша қадим замонлардан оқ шакллана бошланган.

Вақтлар ўтган сари турли ҳуқуқий муносабатларни тартибга солувчи манбаларнинг вужудга келиши ва шаклланиши шартномавий муносабатларга, шу билан бирга таълим билан боғлиқ муносабатларга ўз таъсирини ўтказган. Мамлакатимиз тарихида ислом маданияти ва ҳуқуқ тизимининг ҳукмронлик қилган даври 12 асрни қамраб олган. Исломда эса таълим тарбия, ҳақни ўз вақтида адо этиш билан боғлиқ масалаларга алоҳида эътибор қаратилган. Таълим тарбия асосан мадраса (олий) ва хусусий мактаблар (бошланғич)да олиб борилган. Шарқ педагогикаси тамойиллари ва ислом маданиятини уйғунлаштирган, комиллик ғояси билан суғорилган ислом таълим тизими Марказий Осиёни илм-фан ва маданият маркази бўлишига хизмат қилган.

Берилган таълим учун ҳақ тўлаш ҳам ўзига хос тарзда шаклланган. Хусусий шахслар томонидан очилган мактабларда одатда натура кўринишида ҳақ олинган. Лекин ўрта ва олий ўқув юрти ҳисобланган мадрасалар таъминоти, улардаги таълим ва ўқув жараёнларининг моддий ва молиявий жиҳатдан таъминлашда вақф этилган мулклардан олинган даромадлар муҳим ўрин эгаллаган. Ушбу вақф мулкларидан талабаларга улуш (степендия - муаллиф) ажратилган³.

Айрим мулкдорлар ва замонасининг зиёли кишилари ўз ҳисобларидан мактаблар, мадрасалар қуриб, уларни молиялаштирган ва ўқувчиларни бепул ўқитилишини таъминлаган.

Масалан А.Навоий бир иморатни бутунлай буздириб ташлади. Унинг ўрнига шинам ва кўркам бир мадраса қурдирди. Бу илм даргоҳида ўқийдиган толиби илмлар ва дарс берувчи мударрислар учун уйлар ва бошқа зарур биналар бунёд этди. Йўллар солдирди. Дарахтлар ва гуллар эктирди. Натижада бу ерда Ҳиротнинг гўзал ва кўркам бир илм даргоҳи вужудга келди. Марғани кўшкнинг харобалари ўрнида юзага келган бу мадрасага Навоий “Ихлосия” деб от қўйди. Унинг каршисида қад кўтарган хонақоҳ эса “Халосия” деб номланди.

“Ихлосия” мадрасаси ҳақиқий илм даргоҳи эди. Навоий мадраса мударрислари ва талабаларига барча шарт-шароитларни яратиб, уларга ўз ҳисобидан йиллик маош, яъни бизнинг тушунчамиздаги “стипендия” тайинлаган. Шоир ўзининг ер ва боғларидан тушадиган даромадларини ана шу мадраса ва унга қарашли бошқа жойларнинг харажатини қопламоққа вақф қилиб берган. Бу даромадлар эса унга тегишли ер-сув, дўкон ва боғлардан чиқар эди⁴.

Лекин хусусий ёш болаларни ўқитувчи таълим муассасалари ҳам хусусий зиёли шахсларнинг

¹ Бобоев Х., Хасанов С. “Авесто” – маънавиятимиз сарчашмаси. –Тошкент: Адолат. 2001. -104 б., Хомидов . “Авесто”даги таълим тарбия ва устозлар таърифи. //Миллий тикланиш. –Тошкент: 1999 йил 13 апрель

² Авесто. Тарихий-адабий ёдгорлик. А.Макам таржимаси. – Тошкент. 2001.

³ Бобожонова Ф. Бухорода мадраса таълими тарихидан/Илмий-таҳлилий ахборотнома. –Тошкент: -2009. - № 3. –Б. 26.

⁴ Қосимов С. Алишер Навоийнинг “Вақфия” асарида ҳуқуқ ва мулк масалалари // Қонун номи билан, 1997 йил, – №4. –Б.49-51

ташаббуси, айрим ҳолларда уларнинг молиялаштириши оқибатида ривож топган. Кўпгина манбаларга эътибор қаратадиган ўлсак, хусусий мактаблар ўқитувчиларнинг асосий даромад манбаига ҳам айланиб қолган. Масалан, А.Қодирийнинг “Меҳробдан чаён” асарида мактабдор Махтум билан боғлиқ қуйидаги жумлаларга дуч келинади: “Пайшанбаллик махтум ва унинг оиласи даромад манбаи эди. Бундан ташқари ҳар ойда супурги пули, хар йили эса бўйра пули болалар томонидан келтирилди¹”. С.Айний эса “бўйра пули” 8 пул бўлганлигини таъкидлайди². Бу мактабдорларнинг таълим хизмати учун жорий этган натура ёки пул кўринишидаги ҳақи ҳисобланган.

Таълим соҳасида қатор ислохотлар амалга оширилганлиги ҳам тарихий манбаларда ўз ифодасини топган. Бу ислохотлар ўз даври ҳукмдорлари томонидан амалга оширилган. Масалан, Шоҳ Мурод ҳукмронлиги даврида (1785-1800) амирликда бир қадар тинчлик ва осойишталик ҳукм сурган. Натижада, мадрасаларда таълим-тарбияга бўлган эътибор анча кучайгани ва ўша вақтда Бухоро мадрасаларида ўттиз мингга яқин талаба таҳсил олган.

Лекин таълим муассасаларида кўпроқ ўғил болалар ўқиган деган хулосага келмаслик лозим. Масалан “Авесто”да қиз болаларнинг ўқиши ва таълим тарбия олишига алоҳида эътибор қаратилган³. Кўпроқ аёл ўқитувчилар томонидан ташкил этилган уй мактабларида қиз болалар таҳсил олган. Масалан, шоира Дилшод Барно (1800-1905) қайнонаси ташкил этган қизлар мактабида мактабдорликни давом эттиргани тўғрисида бундай сўзлар ёзиб қолдирган: “Ҳамдам ва ҳамсуҳбатларим зеҳнли, соҳибназм қизлар бўлиб, эллик бир йил мактабдорлик қилдим. Мактабда доимо йигирма-ўттиз қиз таълим олар эдилар. Саккиз юз тўқсон бир қизни саводли қилиб чиқардим. Булардан яқин тўртдан бир қисми таъби назми бор шоира ва оқила қизлар эди⁴”.

Аммо чор Россияси босқинидан сўнг таълим тизими инқирозга юз тутди. Яъни XIX аср охирида мадраса талабалари сони 10 минг кишига тушиб қолади⁵.

Мадраса таълимнинг инқирози ва унга талабнинг пасайиши бир қатор омиллар: дунёвий билимлар бериш билан боғлиқ дарс соатлари қисқариб кетганлиги⁶, асосан таълим араб тилида олиб борилиши⁷, вақф мулкани, мусулмон ўқув юртларини бошқаришни чор ҳукумати ўз тасарруфига олганлиги⁸ билан белгиланар эди. Шу билан бирга жадал кириб

келаётган европа таълим тизимини ўзлаштириш ва янгилаш шу сабабли анъанавий таълим тизимини жиддий ислоҳ қилиш билан боғлиқ эди⁹.

1870 йилда Туркистон генерал губернатори Кауфман ўлкада таълим тизимини ўрганиб чиқиш учун махсус комиссия тузади. Бундан асосий мақсад таълим тизимини руслаштириш, анъанавий таълим тизимини ривожлантирмасдан ўз холига ташлаб қўйиш, уни мутлақо тан олмаслик ва ҳукумат томонидан эътиборсизлик билан қараш билан боғлиқ бўлади¹⁰. Зеро чор Россияси босқинидан сўнг маҳаллий халқларнинг саводлилик даражаси ўрганилганда, ўзбекларнинг 2 фоизи саводли эканлиги ҳақидаги статистик маълумот берилди¹¹. Аслида бу маълумот бир ёқлама, рус тилини билмаслик ва бошқа омиллардан келиб чиқиб, мафкуравий ақидаларни тарғиб қилиш нўқтаи назаридан берилган эди. Чунончи, бу даврда араб алифбосини билувчи аҳоли қатлами салмоқли эди.

Шу сабабли мамлакатимиз худудидида жадидлар янги таълим тизимини жорий қилишни ўз олдларига мақсад қилиб оладилар. Асосий эътибор эса бошланғич таълим тизимига қаратилади. Масалан, 1904 йилга келиб Русиянинг ўзида беш мингга яқин “усули жадид” мактаблари очилади. Сўнгра бу ҳаракат Туркистонга ёйила бошлади. Аммо Туркистон губернатори Кауфман янги маориф тизимини Чор ҳукумати учун таҳликали билиб, бу мактабларни ёпади ва икки (рус ва маҳаллий) тилларда таълим берадиган мактаблар очтиради. 1915 йилда улар сони тўқсонга етади, аммо бу мактабларда ўқиган ўқувчиларнинг 95 фоизи рус болалари эди. Нодир Давлатнинг ёзишича, 1879-1904 йиллар орасида “Тошкент ўқитувчилар мактаби”ни битирган 415 боладан 65 тасигина туркий миллат вакиллари (11 ўзбек, туркман ва татар, 54 таси эса қозоқ ва қирғиз) эди, холос¹².

Умуман олганда бу даврларда таълим соҳасини одат ва шариат нормалари орқали тартибга солинган бўлиб, бу босқич то чор Россияси босқини давригача амалда бўлган. Бу даврдаги муносабатлар турли давлатчилик ҳуқуқий асосларидан келиб чиққан ҳолда, лекин шариат нормаларини асос қилиб олган ҳолда ривожланган. Бу даврда таълим соҳаси асосан ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш билан боғлиқ фуқаролик-ҳуқуқий шартномаларга таянган. Зеро бу давр учун асосий хос бўлган хусусият индивидуаллашган ва жамоавий таълим тизимига асосланган. Индивидуаллашган таълим асосан устоз-шогирд муносабатларига таянган бўлса, жамоавий таълим турли мадрасаларда амалга ошириладиган таълим сифатида баҳоланган. Зеро бундай таълим услуги шарққа хос бўлган.

Таълим соҳасининг ривожланиши асосан хусусий шахсларнинг ташаббуслари орқали амалга оширилган. Давлат томонидан қўллаб-қувватланиши асосан мадраса таълими билан боғлиқ бўлиб, дастлабки умумтаълим хусусий мактабларда амалга

¹ Қодирий А. Меҳробдан чаён. –Тошкент: Шарқ. 2005. -12.

² Айний С. Эски мактаб. –Тошкент: Бадиий адабиёт. 1963. -152 б.

³ Бобоев Х., Хасанов С. “Авесто” – маънавиятимиз сарчашмаси. –Тошкент: Адолат. 2001. -108 б.

⁴ Дилшод Барно ва мероси адабий. - Душанбе, 1970. – Б. 44.// Шарипов Р. Мухитдинова Ф. Ўзбекистон халқлари сиёсий-ҳуқуқий таълимотлари тарихи (XIX аср охири – XX аср бошлари). –Тошкент: ТДЮИ. 2004.

⁵ Ремпель Л.И. Далёкое и близкое. Бухарские записки. – Ташкент, 1981. -4 с.

⁶ Ибтидоий мактабларимизнинг тартибсизлиги ёхуд тараққий йўли. //Ойна. –Тошкент, -1914. -№38. –Б. 906-911.

⁷ Бехбудий М. Тил масаласи.// Ойна. –Тошкент, -1915. -№11-12. –Б. 274-277.

⁸ Зиёева Д. XIX аср охири – XX аср бошларида Туркистонда анъанавий таълим тизими муаммолари.//Илмий тахлилий ахборот. –Тошкент: -2009. -№3. –Б.11.

⁹ Зиёева Д. XIX аср охири – XX аср бошларида Туркистонда анъанавий таълим тизими муаммолари.//Илмий тахлилий ахборот. –Тошкент: -2009. -№3. –Б. 9.

¹⁰ Граменицкий С. Положение инородческого образования в Сырь-Дарьинский области. –Ташкент: 1916. –С. 6.

¹¹ Гордиенко А.А. Образование Туркестанской АССР. -М.: Юр.лит. 1968. -106 с.

¹² Шарипов Р. Мухитдинова Ф. Ўзбекистон халқлари сиёсий-ҳуқуқий таълимотлари тарихи (XIX аср охири – XX аср бошлари). –Тошкент: ТДЮИ. 2004.

оширилган. Бу мактаблардаги таълим асосан ҳақ эвазига амалга оширилган. Тўлов шакли ўқитувчи ва ота-она ўртасидаги келишув асосида белгиланган. Бу даврда “эти сизники, суюги эса бизники” мақоли айнан устоз-шогирд муносабатларида кенг қўлланилган. Лекин аксарият таълим мактабларида ўқиш диний расм-русумлар билан боғлиқ бўлган. Дунёвий таълимга эса кам этибор қаратилган.

Тарихий манбаларда таълим хизмати кўрсатиш муносабатларининг ёзма битим тузган ҳолда ташкил этиш бўйича аниқ маълумотлар йўқ. Кўпинча муносабатлар “лафз” асосида оғзаки келишувга мувофиқ вужудга келган.

Тарихий манбаларга кўра хизмат кўрсатишга оид шартнома ҳужжатлари эрамининг II-асри 131-167 йиллардаги Трансильваниядан топилган “Восковский жадвали”да илк маротаба тилга олинган¹.

Собиқ Иттифоқ даврида ҳақ эвазига таълим хизмати кўрсатиш муносабатлари ўзгарди. Зеро бу даврда мамлакатимиз Собиқ Иттифоқ таркибига кирар ва унинг таълим соҳасида ҳам марказлаштирилган, худуд имкониятлари ва минталитети эътиборга олинмаган, мафқуралашган, зарур касбий йўналтиришга эътибор берилмайдиган ҳолатлари амалда бўлди.

Барча таълим муассасалари давлат бюджетидан ажратмалар эвазига молиялаштирилиши йўлга қўйилди. Масалан, 1920 йилда бюджетдан 10%, маблағ таълим тизимига ажратилди².

Шу сабабли ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш муносабатларининг ҳуқуқий асослари фуқаролик қонунчиликлари ва адабиётларида эътибордан четда қолди. Масалан, Ўзбек тилида чоп этилган дастлабки Фуқаролик ҳуқуқи дарслигида (1982 й) хизмат кўрсатиш фуқаролик ҳуқуқининг объекти сифатида ҳам, хизмат кўрсатиш шартномалари ҳам ўз аксини топмади³. Дарсликнинг иккинчи нашрида (1988 йил) эса фуқаролик ҳуқуқининг объекти сифатида хизматлар мавжудлиги кўрсатилса-да, лекин уларни ҳақ эвазига амалга оширилиши, таълим хизмати ҳам улар тоифасига киритилиши назарда тутилмаган⁴. Бунинг асосий сабаби 1991 йилларга қадар “хизмат” атамасининг ҳеч қайси қонун ҳужжатларида акс этмаганлиги эди. Д.И.Степанов бунинг асосий сабаби сифатида қонун даражасида хизматлар тушунчасини белгилаш, хизмат кўрсатиш бўйича мажбуриятлар доирасини аниқлаш имкони йўқлиги билан изоҳлайди⁵. Лекин цивилист олимлар томонидан таълим хизматини фуқаролик-ҳуқуқий тартибга солиш борасида ҳам тадқиқотлар олиб борилган. Масалан, А.Ю.Кабалкин социализм даврида таълим тизимини ҳуқуқий тартибга солиш борасида тадқиқотлар олиб борган⁶. У таълим тизимида мулкӣ муносабатларга асосий эътибор

қаратган. Таълим хизмати эса предмет доирасига киритилмаган.

Айрим муаллифларнинг таъкидлашича, Иттифоқ даврида таълим тизими давлат монополияси таъсирида бўлган. Лекин бир тарафдан олиб қараганда давлат малакали мутахассис тайёрлаш ва ўқитиш бўйича асосий буюртмачи ҳисобланган ва мазкур мутахассислар давлат ташкилотларида (Иттифоқ даврида асосан давлат ташкилотлари бўлган. Диссертант.) ишлаб бериши мажбурий бўлган. Шу сабабли совет фуқаролари учун таълим текинга бўлмаган⁷.

Фикримизча ушбу фикр баҳслидир. Зеро таълим тизими асосан маъмурий-ҳуқуқий муносабатлар доирасида тартибга солинган ва улар фуқаролик-ҳуқуқий шартномалар орқали расмийлаштирилмаган. Шу сабабли ҳам фуқаролик ҳуқуқи предмети доирасидан келиб чиққан ҳолда Иттифоқ даврида таълим соҳасида ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш шартномалари тузилмаган деб эътироф этиш лозим бўлади. Бундай амалиёт ҳозирги кунда Республикаимизда ҳам мавжуд. Жумладан, Ўзбекистон Республикаси Иқтисодиёт вазирлиги, Олий ва ўрта махсус таълим вазирлиги, Халқ таълими вазирлиги, Меҳнат ва аҳолини ижтимоий муҳофаза қилиш вазирлигининг 2005 йил 7 июлдаги 58-сон, 154-1-сон, 19-сон ва 02/2658-сон қарори билан тасдиқланган “Қадрларни давлат грантлари асосида мақсадли тайёрлаш тартиби тўғрисида”ги Низомга асосан барча таълим йўналишлари бўйича давлат грантлари асосида таҳсил олган олий таълим муассасалари бакалавр ва магистрлари 2005/2006 ўқув йилидан бошлаб мажбурий тартибда камида уч йил ишлаб бериш шarti билан таълим муассасаларига, корхона ва ташкилотларга ишга тақсимланиши белгиланган⁸.

Кўпгина адабиётларда таълим соҳасининг айнан ҳақ эвазига амалга ошириладиган турини фуқаролик қонунчилиги билан тартибга солинадиган муносабат ҳисоблашади⁹.

Таълим соҳасидаги ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш шартномаларининг ҳуқуқий тартибга солувчи қонунчиликни таҳлил этар эканмиз, улар ривожланиш жараёнини икки даврга бўлиб ўрганишни мақсадга мувофиқ деб билдик. Биринчи босқич 1991-1997 йилларни ўз ичига олади. Бу давр таълим соҳасидаги ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш шартномаларининг ҳуқуқий тартибга солувчи қонунчиликнинг илк ривожланиш босқичи бўлиб, соҳани турли қонун ва қонун ости ҳужжатлари билан тартибга солиниши, илк хизмат муносабатлари ҳуқуқий асосларининг яратилиши, дастлабки тажриба даври бўлганлиги билан ўзига хос хусусиятга эга.

Ҳозирги кунда 2000 йил 25 майда қабул қилинган “Фаолиятнинг айрим турларини лицензиялаш

¹ Новицкий И.Б., Перетерский И. Римское частное право. -М.: Юристъ. 1996. -235 с.

² Гуркина Н.К. История образования в России (X – XX века). – М.: СПб, 2001. -С. 45.

³ Зокиров И.Б. Сайфуллаев Ф.Х. Совет гражданлик ҳуқуқи. – Тошкент: Ўқитувчи. 1982. –Б. 398.

⁴ Зокиров И.Б. Ўзбекистон ССРнинг гражданлик ҳуқуқи. – Тошкент: Ўқитувчи. 1988. –77 б.

⁵ Степанов Д.И. Услуги как объект гражданских прав. – Москва. Статут. 2005. -11 с.

⁶ Кабалкин А.Ю. Проблемы гражданско-правового регулирования в сфере обслуживания. Автореф. дисс. ... докт.юр.наук. -М.: 1975.

⁷ Русин Ф., Журавлев А., Кулаков М. Эволюция образовательных систем в цивилизационном аспекте // Высшее образование в России. –Москва, -1997. -№ 1. -С. 113.

⁸ Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами, 2005, 32-33-сон, 28-модда.

⁹ Свит Ю. Договор об оказании платных образовательных услуг // Закон. –Москва, -2002. -№ 4. -С. 67-75. Волчанская Л. О договоре возмездного оказания образовательных услуг // Высшее образование в России. –Москва, -2001. -№1. -С.100–101.; Волчанская Л. Определить в законе форму и содержание договора оказания образовательных услуг // Российская юстиция. –Москва, -2002. -№ 9. -С. 33 – 34.

тўғрисида”ги Ўзбекистон Республикаси Қонуни¹, Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг 2001 йил 12 майдаги 222-II-сон Қарори билан тасдиқланган “Амалга оширилиши учун лицензиялар талаб қилинадиган фаолият турларининг Рўйхати”², Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг 2004 йил 1 мартдаги 100-сон қарори билан тасдиқланган “Нодавлат таълим муассасалари фаолиятини лицензиялаш тўғрисида”ги³, Вазирлар Маҳкамасининг 2004 йил 1 мартдаги 99-сон қарори билан тасдиқланган “Диний таълим муассасаларининг фаолиятини лицензиялаш тўғрисида”ги⁴ Низомларга асосан, бир қатор нодавлат таълим муассасалари ҳам фаолият юритмоқдалар. Нодавлат таълим муассасаларида таълим соҳасида хизмат кўрсатиш муносабатларининг ҳуқуқий асослари уларнинг Уставлари, ўзаро тузилган шартномалар ҳисобланиб, ўзаро ҳуқуқ ва мажбуриятлар мазкур ҳужжатлар асосида тартибга солинмоқда. Фақатгина улар таълим бериш жараёнида амалдаги қонун ҳужжатлари талабларига риоя этишлари шартлиги белгилаб қўйилган.

Таълим соҳасини фуқаролик-ҳуқуқий тартибга солишда хизмат кўрсатиш шартномалари муҳим ўрин эгаллар экан, ўз-ўзидан таълим олувчи истеъмолчи ҳуқуқларидан фойдаланишини унутмаган ҳолда муносабатларни тартибга солишда Ўзбекистон республикасининг “Истеъмолчиларнинг ҳуқуқларини ҳимоя қилиш тўғрисида”ги қонунига ҳам алоҳида эътибор бериш мақсадга мувофиқ. Тўғри мамлакатимизнинг юқоридаги қонунда таълим хизматидан фойдаланувчи фуқарони истеъмолчи сифатида эътироф этмаган. Лекин хорижий қонунчиликда бу ҳолат белгиланган. Масалан, 1985 йили БМТ томонидан тасдиқланган “Истеъмолчиларнинг манфаатларини ҳимоя қилиш бўйича раҳбарий тамойиллар”да, Россия Федерациясининг 1992 йил 7 февралдаги “Истеъмолчиларнинг ҳуқуқларини ҳимоя қилиш тўғрисида”ги қонунига⁵, 2000 йил 25 январдаги Мустақил Давлатлар Ҳамдўстлигига аъзо давлатларнинг “истеъмолчилар ҳуқуқларини ҳимоя қилиш соҳасидаги ҳамкорлигининг асосий йўналишлари тўғрисида”ги Битимида⁶ бу қоидалар белгиланган.

Ўзбекистон республикасининг “Истеъмолчиларнинг ҳуқуқларини ҳимоя қилиш тўғрисида”ги қонунига асосан товар (иш, хизмат) га буюртма берувчи фуқаро истеъмолчи бўлар экан, таълим хизматида буюртма берувчи фуқаро ҳам истеъмолчи ҳуқуқларидан фойдаланиши лозим. Шу сабабли фикримизча, Ўзбекистон Республикаси “Истеъмолчиларнинг ҳуқуқларини ҳимоя қилиш тўғрисида”ги қонунининг 4-моддасида санаб ўтилган истеъмолчиларнинг асосий ҳуқуқлари қаторига

“истеъмолчиларнинг билим олишга бўлган ҳуқуқи”ни ҳам киритиш лозим. Ҳамда, қонунда алоҳида “Истеъмолчиларнинг ҳуқуқларини ҳимоя қилиш соҳасида истеъмолчиларнинг билим олишга бўлган ҳуқуқи” деб номланган моддани киритиш мақсадга мувофиқ бўлар эди.

Маълумки мамлакатимизда мактаб ва ўрта махсус таълим бепул бўлиб, у давлат бюджети маблағлари эвазига молиялаштирилади. Лекин ҳозирги кунда МДҲ давлатларининг айримларида мактаб таълимини пулли яъни ҳақ эвазига амалга ошириш хусусида ҳам фикрлар бўлмоқда⁷.

Фикримизча, таълим соҳасида рақобатни кучайтириш, унга бозор муносабатлари қонуниятларини янада кенгроқ киритиш учун хусусий олий ва ўрта махсус таълим бериш тизимида хусусий олий ўқув юртлари, мактаблар, лицей ва коллежлар ташкил этиш вақти келди.

Зеро, Ўзбекистон Республикасининг 1991 йил 19 ноябрда қабул қилинган “Давлат тасарруфидан чиқариш ва хусусийлаштириш тўғрисида”ги қонуни 4-моддасига асосан вазирликлар, давлат қўмиталари, идораларнинг олий, ўрта махсус ва касб-хунар ўқув юртлари, шунингдек умумтаълим муассасалари Ўзбекистон Республикаси Президентининг қарорига биноан давлат тасарруфидан чиқариш ва хусусийлаштириш мумкинлиги белгиланган. Шу сабабли мазкур соҳаларни ривожлантириш мақсадида янги-янги ҳуқуқий асосларни яратиш давр талабига айланиши табиий.

Шу сабабли Ўзбекистон Республикаси Президенти И.Каримов Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси Қонунчилик палатаси ва Сенатининг қўшма мажлисида сўзлаган маърузасида қонунчилик ва норматив ҳуқуқий базадаги камчилик ва нуқсонларни имкон қадар тезроқ бартараф этиш лозимлигини, ўз олдимишга қўйган вазифалар биз барпо этаётган ҳуқуқий давлатни шакллантиришда нақадар муҳим аҳамиятга эга эканлигини, иқтисодий ўсишни таъминлаш, одамларни ҳаёт даражасини янада юксалтириш, социал-иқтисодий, ижтимоий-сиёсий соҳаларда бошқа қўллаб-қувватловчи вазифаларни ижобий ечим топиши энг муҳим вазифа эканлигини, бу вазифалар авваламбор демократик ислохотларни чуқурлаштириш ва иқтисодиётни эркинлаштириш, кучли фуқаролик жамиятини барпо этишдан иборатлигини таъкидлаб ўтди⁸.

Ушбу маъруза мазмунидан келиб чиқадиган бўлсак, таълим соҳасини ислоҳ қилиш, кўпроқ рақобат майдонини вужудга келтириш, айрим монопол таълим муассасаларига рақобатли бўлган хусусий таълим муассасаларини ташкил этиш, бунинг учун эса ҳуқуқий норматив базани шакллантириш лозим. Шундагина фуқаролик жамиятини барпо этиш йўлида жадал ва самарали илгарилаб бориш мумкин бўлади.

Шу сабабли хусусий таълим муассасаларини фикримизча, Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг 2006 йил 10 февралдаги 21-сон қарори билан тасдиқланган “Ўзбекистон Республикаси таълим муассасаларини давлат аккредитациясидан ўтказиш

¹Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлисининг Ахборотнома-си, 2000, № 5-6, 142-модда.

²Ўзбекистон Республикаси қонунлар тўплами, 2002. 2-сон

³Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами, 2004, 9-сон, 107-модда.

⁴Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами, 2004, 9-сон, 106-модда.

⁵ Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей». №2300-1 от 7 февраля 1992 года.

⁶ Борисов А.К. Законодательные акты зарубежных стран: Приложение к Резолюции № 39/248 Генеральной Ассамблеи ООН от 9 апреля 1985 года. П. 4.— М.: 1998.

⁷ Морар В. Школу хотят сделать платной.// Известия. 2009 год 5 октябрь. №183.

⁸ Каримов И.А. Мамлакатимизни модернизация қилиш ва кучли фуқаролик жамияти барпо этиш — устувор мақсадимиздир.//Ўзбекистон овози. 2010 йил 28 январь.

тартиби тўғрисида”ги Низом¹ талабларидан келиб чиққан ҳолда аккредитация қилиш орқали давлат назоратини ўрнатган ҳолда кўплаб ташкил этиш мақсадга мувофиқ.

Бундан ташқари таълим тўғрисидаги қонун ҳужжатларининг ҳолатига назар ташлайдиган бўлсак, у тарқоқ ҳолда эканлигининг гувоҳи бўламиз. Шу сабабли назаримизда таълим тўғрисидаги қонунчиликни яқдил ҳолатга аниқроғи кодификациялашган ҳолатга келтириш мақсадга мувофиқ. Зеро айрим МДХ давлатларида ҳам мазкур масала қонун чиқарувчининг кун тартибига кўйилаётганлиги сир эмас².

Агар Таълим кодекси ишлаб чиқиладиган бўлса, у бир вақтнинг ўзида ҳам конституциявий ҳам маъмурий ҳам хўжалик ва фуқаролик ҳуқуқий муносабатларни тартибга солувчи қонун ҳужжатларини бир тизимга солган бўлар эди. Шу билан биргаликда оммавий-ҳуқуқий меъёрлар ва хусусий-ҳуқуқий меъёрларни бир тизимга солиш фойдаланувчилар учун энгиллик яратиш бериш имкониятини берган бўлар эди.

Агар кодификацияланган қонун яратиш мақсадга мувофиқ эмас деб ҳисобланганда, у ҳолда “Таълим тўғрисида”ги қонунни мукамал янги таҳрирдаги лойиҳасини ишлаб чиқиш лозим.

Резюме

В вводной части статьи авторы характеризуют договор оказания платных образовательных услуг.

В основной части рассматриваются вопросы правового регулирования оказания платных образовательных услуг.

В заключении авторы вносят свои предложения по дальнейшему развитию правового регулирования платных услуг в сфере образования.

Abstract

In the introductory part of the article authors characterize the contract of rendering of paid educational services.

In the basic part questions of legal regulation of rendering of paid educational services are considered.

In the conclusion authors make the offers on the further development of legal regulation of paid services in an education sphere.

¹ Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами, 2006, 6-7-сон, 37-модда.

² Масалан Россия Федерациясида таълим кодекси лойиҳаси ишлаб чиқилган. Официальные документы в образовании. 2003. № 21 (228). С. 13 – 14., Образовательное право (приложение к «Учительской газете»). № 12 от 27.03.2003 г.; № 16 от 24.04.2003 г.; № 17-18 от 01.05.2003 г.

У.К. Эгамбедиев

Преподаватель юридического факультета СамГУ

СТАНОВЛЕНИЕ И ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА ВНЕШНЕГО УПРАВЛЕНИЯ

Как показала мировая практика, банкротство – это естественное явление, как для рыночной экономики, так и для повседневной жизни людей. Участники экономических, или, выражаясь терминологией гражданского права, имущественных отношений при необходимости берут долг у других участников. При этом по различным обстоятельствам некоторые из должников становятся не способными вернуть этот долг.

В случае предпринимательских отношений причинами возникновения подобных обстоятельств часто может быть неконкурентоспособность должника, вклад средств в «социально-неполезное» производство товаров и услуг или же, возникновение непредвиденных обстоятельств, включая экономических. Яркий пример – случай с компанией Тексако (Техасо), к которой был предъявлен многомиллионный иск, в результате чего в отношении компании были применены процедуры банкротства. Сюда же можно отнести ныне происходящий мировой экономический кризис, который отрицательно повлиял на финансовое состояние, а в результате – на платежеспособность большинства компаний во всем мире.

Отметим, что неплатежеспособность лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, особенно акционерных обществ, является обстоятельством более сложным, чем неплатежеспособность не предпринимателя, в силу следующих основных факторов:

– во-первых, структура долгов лица-предпринимателя отличается своей сложностью, так как в большинстве случаев ему противостоит большое количество кредиторов (банки, другие предприниматели, сотрудники, и государство). При невозможности удовлетворения требований всех кредиторов в полной мере, возникает проблема координации расчетов с кредиторами³. С этой точки зрения, как справедливо указывал В.В. Кулешов, «конкурсное право — это право компромисса, одной из целей которого является урегулирование конфликтов между кредиторами»⁴;

– во-вторых, должник оказывается в трудной ситуации, так как не способен расплатиться со всеми кредиторами. К тому же должник остается заинтересованным в продолжении своей предпринимательской деятельности, которая порой может быть разрушена в результате неэффективного урегулирования ситуации несостоятельности;

– в-третьих, предпринимательская деятельность должника-предпринимателя часто имеет важное социальное и экономическое значение, как например, обеспечение занятости, или же поддержание какой-либо важной отрасли экономики, или же экономики государства в целом.

Именно на решение этих проблем и направлено современное законодательство по банкротству во

³ См.: Aloisio Araujo, Bruno Funchal. Past and Future of the Bankruptcy Law in Brazil and Latin America// Ensaio Economicos. – Agosto de 2005. – С. 4.

⁴ См.: Кулешов В.В. Унификационные тенденции правового регулирования несостоятельности (банкротства) в странах Европейского Союза. – М., 2002. – С. 38.

многих цивилизованных странах мира. Как отмечает Харт, основными задачами современного законодательства по банкротству является «воспроизведение последующего эффективного результата, т.е. оно должно как можно больше увеличить общую сумму ценностей, распределяемых между должником, кредиторами, и другими заинтересованными сторонами, т.е. работниками»¹.

В отличие от многих других отраслей права, законодательство по банкротству, пожалуй, имело наиболее продолжительную эволюцию. Вполне очевидно, что понятие долга, в том числе понятие не возврата долга, должно быть, возникло еще у истоков рыночных отношений, когда начала развиваться товарообменная деятельность, и подобные вопросы решались, если не правом, то, по крайней мере, нравственными нормами.

В то время как правовой институт банкротства имеет древние корни, на каком же этапе развития возникает институт внешнего управления? Как показывают некоторые экономические исследования по истории развития правового института банкротства, он имел свое развитие параллельно с развитием экономических отношений. Как, например, указывает Жером Сгард некоторые институты банкротства ранее просто не могли существовать, так как в той или иной экономической среде отсутствовала необходимость для их существования². Так что развитие того или иного института банкротства есть не столько следствие высокой законодательной изобретательности, сколько естественный результат экономического развития.

Как видно из сведений о праве, существовавшем в древнем мире, вопросы несостоятельности нашли свое отражение еще в те времена. При этом важными факторами, повлиявшими на становление законодательства по банкротству, стали культура и взгляды определенного общества, равно как и социально-политические приоритеты того времени. К примеру, по законам Ману, а также по законам древнего Египта и Греции, должник и члены его семьи становились залогом долга и при не возврате его попадали в рабство. Как указывалось в законах Хамураппи, «если кто-либо не сможет удовлетворить требования по долгу, то тот должен продать себя, свою жену, своего сына и свою дочь за деньги, либо отдать их в принудительный труд...»³.

Такие способы решения вопросов несостоятельности наталкивают на вывод, что в основе подобного законодательного подхода лежали две цели: первое – обеспечить личные эмоциональные потребности кредитора, как например, отомстить, а второе – предупреждение невозвращения долга. Как видим, главным отличием почти всех древних законов регулировавших несостоятельность, была их весьма высокая суровость, которая происходила из их личностного характера, и была, по современным меркам, уголовно наказуема.

Особого внимания заслуживает римское право, так как именно оно оказало существенное влияние на

развитие законодательств, регулирующих состояние «несостоятельности» стран Европы и США (Франция, Австрия, Бавария, Пруссия, Великобритания и др.). Особенно в течение всего XIX в.⁴ и в начале XX в.⁵, и до сих пор его нормы в той или иной форме отражены в современных системах банкротства. При этом, как часто указывается в литературе, римское право оказало влияние на современное право через средневековое итальянское право, которое первым переняло римский правовой опыт⁶.

В более древние времена римское право не очень отличалось от других законодательств того времени. Так согласно Закону XII таблиц (таблица III), несостоятельный должник переходил в рабство кредитора, и последний даже мог убить должника, разрубив его на части⁷. Данное правило продолжало существовать до более позднего периода развития римского права, несмотря на достаточно высокое развитие других его отдельных норм по банкротству.

Первым поворотом в сторону развития норм современного права по банкротству в римском праве, как показывает наш анализ литературы, можно назвать законодательную инициативу по направлению долга на имущество должника, а не на него самого (*executio realis*), хотя неизвестно точно, когда это произошло. Тем не менее, инициатива направления долга на имущество должника часто считается изобретением римского преторского права⁸. Так согласно М.В.Телюкиной, началом отмены уголовного преследования и личной расправы стал Закон Петелия (*Lex Poetelia*)⁹.

Высоко инновационными в данной сфере права стали Институции Гая. Важным нововведением их было установление правила о коллективном обращении кредиторов на взыскание долга, а также введение конкурса при распределении имущества должника, которые применяются и ныне. При этом несколько кредиторов вместе могли обратиться с таким требованием, и, причём требования иных кредиторов, которые присоединились с таким требованием позже, также должны были быть удовлетворены. После этого принималось решение о лишении должника собственности и продаже имущества. В то время, как должник лишался собственности, она не переводилась в распоряжение кредиторов, а управлялась независимым лицом – магистратом (*magister bonorum venditorum*), что позволяло защитить эту собственность от нескольких требований кредиторов (*bonorum servandorum causa*)¹⁰. Отсюда очевидно, что уже в римском праве возникло понятие конкурсного управления, и соответственно, понятие конкурсного управляющего, который давал клятву о честном исполнении своих обязательств.

⁴ См.: Erik Berglöf, Howard Rosenthal, Ernst–Ludwig von Thadden. The Formation of Legal Institutions for Bankruptcy: A Comparative Study of the Legislative History. – 2001. – С.27.

⁵ Там же. – С.23.

⁶ См.: Шершеневич Г.Ф. Конкурсное право. Москва. 1898. – С.35.

⁷ См.: Ткачев В.Н. Несостоятельность (банкротство) в Российской Федерации: Правовое регулирование конкурсных отношений. Книжный мир. М., 2002. – С.10.

⁸ См.: Gekas D. Insolvency and Bankruptcy of Debtors. Kaunas. 1929. С.3.

⁹ См.: Телюкина М.В. Конкурсное право: теория и практика несостоятельности (банкротства). – М., 2002. – С.14.

¹⁰ См.: Шершеневич Г.Ф. Конкурсный процесс//Классика российской цивилистики. М., 2000. – С.31.

¹ См.: Hart. Different Approaches to Bankruptcy//Presented at the Annual World Bank Conference on Development Economics. – Paris. 1999.

² См.: Jérôme Sgard. On Legal Origins and Bankruptcy Laws: the European Experience (1808– 1914). CEPII, Working Paper No 2006 – 26. – С.4.

³ См.: Stasys Velyvis, Vilija Mikuckiene. Origin of Bankruptcy Procedure in Roman Law//Jurisprudencija. – 2009. – С. 287.

После назначения управления имуществом должника объявлялся конкурс на его имущество, что также схоже с современным информированием кредиторов о начале конкурсного процесса. Далее имущество продавалось конкурсным управляющим, а полученные от продажи средства распределялись между кредиторами.

Хотя в римском праве возникли почти все черты современного института банкротства, но в отличие от современного, в римском праве должник не освобождался от долгов после окончания процедуры банкротства, и кредиторы имели право на любое имущество, которое должник может приобрести в будущем.

Однако интересно отметить, что по более позднему римскому праву кредитор не мог обратиться взыскание на абсолютно все имущество должника. Закон предоставлял должнику право *beneficium compensatio*, по которому кредитор не мог лишиться его вещей частного использования, необходимых для выживания должника,¹ отсюда видно, что в нормы права по банкротству начал входить принцип гуманности.

К тому же во времена правления императора Юстиниана возникло правило, по которому должник мог отсрочить выплату долгов до 5 лет², с условием, что большинство кредиторов согласны с этой просьбой. Важно отметить, что в данном случае требовалось согласие именно большинства кредиторов, а не всех³.

Как мы видим, уже в римском праве возникли почти все черты современного права по банкротству. При этом важно отметить, что кроме процедурных черт, получили изменение и основные ценности банкротства. Это заключается в придании процедуре банкротства социально-экономического, нежели личного характера, в чем также проявилось развитая в римском праве идея «общей пользы»⁴. Например, положение должника со временем смягчалось, и одной из целей этого было мотивирование должника сохранить свое имущество⁵.

Активная рецептура римского конкурсного права в западных странах началась только в XIV–XIX в.в., через средневековое итальянское право, которое, в свою очередь, несколько развило римское право. Ранее, конкурсный процесс в этих странах во многих аспектах был почти таким же «примитивным», как и в праве древнего мира. Так, во Франции в соответствии с указом 1536г. короля Франциска I, должников подвергали телесному наказанию, потом надевали на них ошейник и сажали у позорного столба⁶.

Однако нововведением средневековых процедур банкротства стали специализация их именно на торговой деятельности. Отсюда можно сделать вывод, что разделение банкротства на личное и предпринимательское возникло именно в средних веках. Из этого же можно сделать вывод, что в средневековой Италии банкротство уже начало рассматриваться не как

просто инструмент распределения долгов, а как чисто экономический инструмент. Так, в торговых городах Северной Италии в XIII–XIV в.в. должник-предприниматель мог быть заключен в тюрьму, он больше не имел права торговать, а его расчетные книги и корреспонденция подвергались публичному ознакомлению. При этом, торговцы сами избирали судей, а государство лишь гарантировало исполнение их решений⁷. По окончании процедур банкротства, имущество должника либо распродавалось, либо по определенным договоренностям с кредиторами (*concordato*) он мог продолжать свою деятельность⁸. Это право оказало значительное влияние на развитие законодательства Франции⁹, которое в свою очередь в этом и во многих других аспектах либо стало в течение XIX–XX в.в. примером для многих Европейских стран (в основном для Англии), либо было принудительно навязано (в таких странах как Чехия и Польша) в результате Наполеоновских войн¹⁰.

В XVII в., с происхождением научно технической революции и изменения облика европейских государств, в Англии и Франции почти одновременно активно началось перерассмотрение коммерческих законодательств, включая законодательств по несостоятельности¹¹. Как указывалось, значение Французского права заключается в его значительном влиянии на всю западную и восточную Европу. В свою очередь в дальнейшем Английское право изначально оказало значительное влияние на право стран с англосаксонской системой.

Во Франции была активно произведена рецептура как средневекового итальянского, так и древнего римского права, особенно во время правления короля Людовика XIV (1661-1715). В то время провинция Шампань была очень важным финансовым центром, и в ней занимались торговой деятельностью большое количество итальянских купцов и банкиров. Именно они принесли с собой итальянские торговые обычаи в указанной провинции. После того, например в 1688г. Людовик XIV официально принял средневековую итальянскую систему, по которой купцы сами выбирают судей, и при этом король объявил о государственной гарантии исполнения решений этих судов. Затем, в 1693г. итальянские торговые обычаи стали основным источником влияния при создании *Ordonnance du Commerce*, а позднее при создании Коммерческого кодекса Наполеона (*Code de commerce*) в 1808г.¹², который унифицировал все законодательство Франции по банкротству.

Приблизительно в ту же эпоху во Франции возникло правило, согласно которому король, подобно римским императорам, имел право давать отсрочки в платеже долгов, что более детально было закреплено ордонамсами 1667 и 1669г. При этом должник испрашивал так называемую отсрочную грамоту из королевской канцелярии¹³. Однако это правило получения отсрочек с 1791г. было отменено, как вредное вторже-

¹ См.: Gekas D. *Op.cit.* – P.4.

² См.: Шершеневич Г.Ф. Указ. Соч. – С.34.

³ См.: Там же. – С.34.

⁴ См.: Ханкевич О.И. Политико- правовые и исторические реалии Римской республики//Право и демократия. Сборник научных трудов. Вып. 19. Минск. БГУ, 2008. – С.118.

⁵ См.: Stasys Velyvis, Vilija Mikuckiene. *Op.cit.* – P.294.

⁶ См.: Покрытан П.А. Теория антикризисного управления: Учебно- практическое пособие. – М.: Изд. Центр ЕАОИ, 2007. – С. 159.

⁷ См.: *Op.cit.* – P.8.

⁸ Там же.

⁹ Там же. – P. 7.

¹⁰ См.: Erik Berglöf, Howard Rosenthal, Ernst- Ludwig von Thadden. *Op.cit.* – P.22, 27.

¹¹ См.: Jérôme Sgard. *Op.cit.* – P. 9.

¹² См.: Jérôme Sgard. *Op.cit.* – P.10.

¹³ См.: Ниоредьев Е.А. Учение о сущности гражданского судопроизводства в Европе и России. – Казань, 1891. – С.47.

ние государственной власти в неотъемлемые права частной собственности¹.

В целом же по законодательству Франции, хотя и с некоторыми изменениями с течением времени, процедура банкротства могла идти по трем направлениям, в зависимости от договоренности сторон:

– первое направление, предусматривало распределение имущества должника между кредиторами. Но и после этого должник, при желании кредиторов, не освобождался от долгов даже после окончания процедуры². Важно отметить, что при этом требовалось именно желание кредиторов;

– второе направление представляло собой мораторий на взыскание долгов, который налагался со стороны судов по просьбе должника. Целью моратория было восстановление платежеспособности должника. Возможность моратория была закреплена в Кодексе 1693г., однако, в результате резкой критики, по которой мораторий считался причиной обманного и нечестного поведения, возможность его введения была отменена в Кодексе 1808г. Однако в 1889г. он был опять введен, но с некоторыми изменениями, как например, с установлением пристального судебного контроля;

– третье направление представляло собой уголовное наказание за лжебанкротство или другую нечестность должника.

Интересно отметить, что основные положения французского законодательства с тех пор не претерпели значительных изменений до второй половины XX в. До 1967г. банкротство во Франции почти целиком сводилось к процедуре ликвидации. Вся собственность должника подлежала использованию для погашения долгов, и основным при разбирательстве было производство выплат кредиторам. В 1967г. был принят Закон о банкротстве, целью которого стало обеспечение большей защиты предприятия путем предоставления разрешения на достижение компромисса (“конкордата”) между должником и кредиторами. Закон требовал, чтобы необеспеченные кредиторы дали свое добровольное согласие на компромисс³.

В Законе 1967г. не содержалось положения, временно приостанавливающего принятие мер против должника, но эта приостановка была обеспечена особым указом, изданным через три месяца после принятия Закона. Этот указ предусматривал выдачу распоряжения о приостановке судебного производства против должника со стороны кредиторов всех категорий на период вплоть до трех месяцев после возбуждения дела. Однако на практике лишь 2–3% разбирательств по Закону 1967г. решились компромиссом⁴. По большинству же предприятий, испытывающих затруднения, продолжился процесс ликвидации.

Рассматривая законодательство Англии, в первую очередь, интересно отметить, что там законодательство по банкротству всегда оставалось статутным, а не прецедентным⁵, в отличие от многих других от-

раслей права, как уголовное, частное право, включая договорное право, право собственности, и др.

В 1705г. в Англии был принят Закон Анны, осуществивший основную реформу законодательства этой страны по банкротству, по которому должник освобождался от долгов по окончании рассмотрения его дела по банкротству, если он был «честен, но неудачен»⁶, что стало следующим прорывом в развитии современного законодательства по банкротству. Это решение имело очень важное экономическое значение, так как бывшие должники обретали мотивацию начать предпринимательскую деятельность заново, не боясь преследования кредиторов. Однако по Закону 1705г. если банкрот был уличен в злонамеренном обмане кредиторов, ему могла грозить смертная казнь⁷.

В 1825г. в Англии произошли дальнейшие правовые реформы, в результате которых, во-первых, были созданы специальные суды по банкротству, во-вторых, процедура банкротства разделялась на два вида, добровольную и принудительную⁸.

Анализируя законодательства по банкротству таких стран, как Франция и Англия, мы пришли к следующему выводу: в то время как Англия отличалась такой инновацией как прощение долгов, в континентальной Европе она не получила серьезного развития. Так как раньше пришло понимание кредиторами заинтересованности в ускорении оборота своего капитала, чем сомнительное моральное удовлетворение от ареста должника. Соответственно, здесь развивается такой инструмент института несостоятельности, как мировое соглашение. Поэтому получили свое развитие отсрочки с выплатой долга, а также восстановительные или реорганизационные процедуры по отношению к потенциальному банкроту⁹.

В 1849 и 1861 г.г. в Англии были совершены попытки законодательного введения возможности реабилитации должника, однако обе они окончились неудачей ввиду недовольства возникновением мошенничества. Согласно реформам 1849г., возможность реабилитации могла быть введена по желанию кредиторов или должника, но под наблюдением суда. А по реформам 1861г. инициатива реабилитации могла быть внесена лишь кредиторами¹⁰.

Франция пошла по пути Англии в вопросе освобождения от долгов по окончании процедуры банкротства только с 1889г., когда с внесением дополнений в законодательство, непреднамеренный банкрот освобождался от бремени последствий признания банкротства, если он в течение 15 дней с момента наступления срока последнего неоплаченного платежа, сам обратится в суд с заявлением о признании его несостоятельным¹¹.

Здесь следует отметить, что именно в Англии с принятием в 1844г. Акта об акционерных компаниях возникла концепция банкротства акционерных обществ. Вопрос о банкротстве акционерных обществ был более детально регламентирован в Актах 1848 и 1849 г.г., которые закрепляли право рассмотрения

¹ См.: Иванов П.Д. Становление и развитие института несостоятельности (банкротства) в странах Западной Европы и России (Историко-правовой аспект) : Дисс. ... канд. юрид. Наук. 2002.

² См.: Jérôme Sgard. Op.cit. P.19.

³ Документ расположен по адресу в Интернете: <http://www.bestreferat.ru/referat-2159.html>

⁴ См.: Иванов П.Д. Указ. соч.

⁵ См.: Erik Berglöf, Howard Rosenthal, Ernst- Ludwig von Thadden. Op.cit. P.5.

⁶ См.: Jérôme Sgard. Op.cit. P.9.

⁷ Документ расположен по адресу в Интернете: <http://www.russian-lawyer.com/bankrupt.html>

⁸ См.: Jérôme Sgard. Op.cit. P.9.

⁹ См.: Покрытан П.А. Указ. Соч. – С. 160.

¹⁰ См.: Jérôme Sgard. Op.cit. P.19.

¹¹ См.: History of Development of Civil Process. – London. 1985. – P. 34– 35.

банкротств акционерных обществ канцелярскими судами. Далее в 1855г. была введена концепция ограниченной ответственности юридических лиц с принятием Акта об ограниченной ответственности, в результате чего началась дифференциация банкротства физических и юридических лиц¹.

В США первый Закон о банкротстве был принят в 1800г., и он представлял собой почти точную копию Закона Англии 1705г. Однако, этот Закон был отменен в 1803г., и после этого в течение XIX в. принимались несколько законов по банкротству (1841 и 1867 г.г.), и все они были отменены в силу их не соответствия тогдашним экономическим условиям.

При этом важно отметить, что в отличие от континентального права, в англо-американском праве отсутствие законодательства компенсировалось предоставлением законодательной инициативы судам, что, в свою очередь сыграло большую роль в американском праве по банкротству. В XIX в. США столкнулись с железнодорожным кризисом. Компания Вабаш Рэйлвей (Wabash Railway) была монополистом по предоставлению железнодорожных услуг; основные железнодорожные линии, соединившие большие города США, были построены именно этой компанией. Инвестиции на постройку были весьма велики. Так, для постройки одного километра железных дорог на равнине, где строительство требовало наименьших затрат, требовалось около 20 тыс. долл. США, что было огромной суммой в то время. В других же, более суровых условиях, строительство одного километра стоило в среднем 55 тыс. долл.² В 1884г. Вабаш Рэйлвей столкнулась с финансовым кризисом, и суды приняли решение не ликвидировать компанию, а экономически реабилитировать ее.

Как часто указывается в литературе, причинами сохранения Вабаш Рэйлвей было то, что индустрия составляла основу американской экономики, а к тому же существовало сильное давление, как стороны трудовых коллективов, так и со стороны правительства. Однако основной причиной сохранения Вабаш Рэйлвей являлись то что, во-первых, в то время, существовало мало компаний, которые могли бы предпринять подобные дорогостоящие проекты, как строение железных дорог, имевших очень важное значение для экономики страны. И соответственно, по современным меркам, эта компания являлась градообразующим предприятием. Во-вторых, типичные ликвидационные процедуры, при которых построенные железные дороги, скорее всего, были бы проданы на металлолом, просто свели бы столь большое количество инвестиций на нет, что противоречило интересам самих кредиторов.

Решение суда по Вабаш Рэйлвей стало очередной революцией в развитии законодательства о банкротстве. Хотя ранее, например, во Франции существовали реабилитационные процедуры, но даже они оставались только «на бумаге», отныне впервые в истории реабилитационные процедуры были применены в отношении акционерного общества юридического лица в целом. К тому же именно после данного казуса реабилитационные процедуры стали рассмат-

риваться как один из эффективных способов решения проблем несостоятельности и продолжения существования бизнеса, и послужили примером для других юрисдикций.

Процедуры реабилитации с того момента начали называться в англо-саксонской правовой системе как «сохранение в качестве объекта присмотра» («keep as ongoing concerns»)- компания продолжает свое существование, но под надзором кредиторов, а также как «получение контроля над имуществом предпринятия» («equity receivership»), что означает, что управление делами должника переходит в руки кредиторов. С тех пор эти принципы превратились в основные прецедентные принципы для судов США при рассмотрении дел по реабилитации, что сыграло решающую роль в дальнейшем формировании национального законодательства США в данной сфере.

В 1898г. был принят очередной закон США по банкротству. Хотя он не включил принцип equity receivership, последний оставался на практике в качестве прецедентного права до 1938г., когда он нашел свое отражение в главах X и XI Закона Чандлера (Chandler Act) 1898г.

Закон 1898г. также ввел принцип «прощения» долгов, подобный тому, что применялся в Англии. Однако это не устраивало кредиторов, и в 1920г. к нему были добавлены дополнительные основания для отказа в отмене долгов³. Но в целом, после законодательных реформ 1938г., Закон США 1898г. отразил в себе практически все основополагающие правила современного законодательства о банкротстве, включая регулирование восстановительных процедур банкротства.

Как видим, законодательство по банкротству начало свое развитие еще в древнеримском праве и завершило свое формирование, приняв все основные черты современного законодательства в США. При этом институт реабилитации, включая внешнее управление, зарождался и развивался почти с самого начала параллельно с развитием самого института банкротства. Основой для зарождения института реабилитации стало рассмотрение банкротства в качестве инструмента социально-экономического регулирования, что можно проследить уже в римском праве.

Как показывает наш анализ развития законодательства по банкротству, банкротство, изначально появившись как простой инструмент гражданского права, направленный на обеспечение гражданско-правовой справедливости, со временем превратился в социально-экономический инструмент.

Каждый этап развития законодательства о банкротстве показывает, что революционные изменения были, в первую очередь, predeterminedены мотивами экономической эффективности, и данный процесс начался еще в древнеримском праве. Уже в средневековой Италии законодательство по банкротству начало специализироваться на субъектах предпринимательской деятельности. В Англии произошел очередной прорыв в его развитии, когда для обеспечения последующей экономической мотивации несостоятельных должников было введено правило о прощении долгов после окончания процедур банкротства. И заключительным прорывом в развитии законодательства по банкротству стало активное применение процедур

¹ См.: Чупрова А.Ю. Особенности законодательства Англии о банкротстве//Вестник Нижегородской академии МВД России. Нижний Новгород, 2006. №6. – С. 336–337.

² См.: David H. Bain, Empire Express: Building the First Transcontinental Railroad. 1999. – P.198.

³ Документ расположен по адресу в Интернете: <http://www.russian-lawyer.com/bankrupt.html>

реабилитации в отношении несостоятельных юридических лиц, при котором кредиторы сами были заинтересованы в сохранении бизнеса должника, ибо только так можно было получить наибольшую отдачу от инвестиций.

Итак, мы видим, что эволюция законодательства по банкротству прошла три основных этапа. На первом этапе оно представляло собой метод примитивного возвращения долгов и наказания за несвоевременное возвращение или невозвращение. На втором этапе в законодательстве по банкротству произошли два главных изменения, во-первых, оно обрело гражданско-правовой характер, и, во-вторых, оно стало направлено на решение коллективного действия кредиторов. На третьем этапе своего развития, это законодательство уже приняло чисто экономический характер, т.е., во-первых, оно было направлено на субъекты предпринимательства, а, во-вторых, решающим в нем стал принцип экономической эффективности. Применение реабилитационных процедур банкротства, как внешнее управление, получило свое основное развитие и широкое применение именно на последнем этапе развития.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of the institute of external management.

In the basic part of the article questions of formation and history of development of the institute of external management are considered.

In the conclusion the author brings the conclusions on the considered theme.

Б.У.Ахмаджонов
ТДЮИ ўқитувчиси

МУТЛАҚ ҲУҚУҚ ЭГАСИ ВАКОЛАТЛАРИНИНГ МАЗМУНИ

Интеллектуал фаолият натижаларига нисбатан мутлақ (истесно) ҳуқуқ ўз соҳибига ўз ҳуқуқининг объекти билан эҳтиёжларини қондиришга қаратилган муайян ҳаракатларни содир этиш, амалга ошириш имкониятини таъминлайди. Мазкур имкониятлар ҳуқуқ эгасининг ваколатлари шаклида намоён бўлади ва мутлақ ҳуқуқлар тизимидаги бошқа ҳуқуқларга нисбатан энг муҳим ва асосий ўринни эгаллайди.¹

Мутлақ ҳуқуқ соҳибига тегишли бўлган, кўрсатиб ўтилган ваколатлар имкониятига нисбатан икки ҳил нуқтаи назар мавжуд. Биринчиси, пропритар концепция вакилларига тегишли бўлса, иккинчиси истесно ҳуқуқ назарияси вакиллари томонидан шакллантирилган.

Пропритар назарияга кўра, мутлақ ҳуқуқ ва ашёвий ҳуқуқ, уларнинг мазмуни бир-бирига яқин бўлиб, эгаллаш, фойдаланиш ва тасарруф этиш каби ҳуқуқлар муаллифлик ҳуқуқи ва патент ҳуқуқига ҳам тегишлидир.² Мутлақ ҳуқуқ тузилишида эгалик қилиш ҳуқуқининг ажратилишига истесно ҳуқуқ назарияси вакиллари қаршилик билдирадидлар.³ Уларнинг

¹ Истесно ҳуқуқнинг ананавий концепциясида мутлақ ҳуқуқлар тизимидаги марказий ўрин учинчи шахсларнинг муайян ҳулқ-атворда бўлишини талаб қилиш ҳуқуқига, яъни истесно ҳуқуқнинг таъқиқловчи функциясига берилган. Мазкур позициянинг намоёндаси бўлган А.А.Пелинко истесно ҳуқуқ тушунчасини барча учинчи шахсларга қаратилган таъқиқлаш ҳуқуқи шаклида талқин қилган (Пиленко А.А. Прова изобретателя М.: Статут, 2001. – с 557). Истесно ҳуқуқнинг таъқиқлаш вазифасининг аҳамиятини камайтирмаган ҳолда, истесно ҳуқуқда ҳам бошқа мутлақ субъектив ҳуқуқлардаги каби ўз ҳаракатларига нисбатан ҳуқуқдорлик асосий ўринга эга бўлади, деган хулосага келиш мумкин. Қонун чиқарувчи интеллектуал фаолият натижаларига нисбатан субъектнинг мутлақ ҳуқуқини эътироф этгани ҳолда мазкур субъектнинг объектга нисбатан эҳтиёжларини қондиришини таъминлайди. Барча учинчи шахсларга нисбатан таъқиқнинг белгиланганлиги ҳуқуқ эгасининг объектдан монопол фойдаланишини таъминлайди. Бу эса ўз навбатида, ҳуқуқ эгасининг ўз манфаатларини юқори даражада қаноатлантиришга қаратилган ҳаракатларни амалга ошириш имкониятини беради. Мутлақ ҳуқуқни фақатгина учинчи шахсларнинг ҳаракатларини таъқиқловчи ҳуқуқ сифатида тавсифлаш унинг субъектив ҳуқуқ эканлигини инкор этади. Шу билан бирга айрим давлатлар қонунчилигида мутлақ ҳуқуқ соҳибининг таъқиқловчи ваколатларига белгиланган. Мутлақ ҳуқуқ субъектида позитив ваколатларнинг мавжуд эмаслиги АҚШнинг патент қонунчилиги ва патент ҳуқуқи доктринасида мавжуд (Бабкин С.А. Интеллектуальная собственность в сети "Интернет". –М.: 2005. С. 182-183).

² Гальперин Л.Б., Михайлова Л.А. Интеллектуальной собственности: сущность к правовая природа // Советское государство и право. -191. -№12. –С. 37-42; Рассудовский В.А. Проблемы правового регулирования инновационной деятельности в условиях рыночной экономики // Государство и право. -1994. -№3. –С60-69; Аблэзгова О.В. Коммерческое использование интеллектуальной собственности в России и зарубежных странах. М.: Издательско-торговая корпорация «Дошков и Ко» 2005. 15 с; и др.

³ Зенин И.А. Рынок и право интеллектуальной собственности // Вопросы изобретательства. -1991. №3. –С.-166-169; Гордов О.А. Интеллектуальная собственность: правовые аспекты коммерческого использования. Дис.док. юрид.наук.–СПб., 1999. С. 61-65; Калятин В.О. Интеллектуальная собственность

фикрича, мутлақ ҳуқуқ ўз эгасига фақат объектдан фойдаланиш ва мутлақ ҳуқуқни тасарруф этиш имкониятини беради. Шу билан бирга, мутлақ ҳуқуқ объектдан фойдаланиш мулк ҳуқуқи объекти бўлган ашёдан фойдаланишдан мутлақо фарқ қилади.¹ Мутлақ ҳуқуқлар тизимида фақат иккита ҳуқуқ эгалик қилиш ва фойдаланиш ҳуқуқининг мавжудлиги ғояси кўпчилик томонидан эътироф этилади ва Фуқаролик кодексининг 1034-моддасида ўз ифодасини топган. Мазкур фикрни қўллаб-қувватлаган ҳолда мутлақ ҳуқуқ объектга нисбатан муайян ҳаракатларни содир этиш, фойдаланиш ва тасарруф этиш ҳуқуқи орқали амалга оширилади, деган хулосага келиш мумкин.

Проприетар концепциясининг асосий қоидаларидан бири интеллектуал фаолият натижаларига бўлган ҳуқуқлар таркибида эгалик қилиш ҳуқуқини алоҳида эътироф этиш ҳисобланади. Хусусан, мазкур назария вакиллари Л.Б.Гальперин ва Л.А.Михайловаларнинг фикрича, интеллектуал фаолият натижаларига эгалик қилиш деганда, материаллар (қўлёзма, монография, илмий ҳисобот ёки лоборатория макети)нинг шахс қўлида бўлиши тушунилади². Албатта, бу ўринда муаллифлар қўлёзма, монография ва шу кабиларни ашё сифатида эгаллашни эмас, балки уларга нисбатан номоддий ахборот шаклидаги ахборотни эгаллашни назарда тутганлар. Ҳуқуқий адабиётларда таъкидланишича, ғоя, билим шаклидаги интеллектуал мулк объектга одатдаги моддий ашёга эгалик қилгандай эгалик қилиш мумкин эмас³.

В.А.Рассудовскийнинг таъкидлашича, интеллектуал мулк объектни эгаллаш деганда, субъект томонидан янгилик ва муаллифнинг шахсий номулк ҳуқуқлари учун асос бўладиган ғоя ва ечимларни билиши тушунилади⁴. Мазкур фикрларни О.А.Городова танқид қилиб, интеллектуал фаолият натижаларини эгаллаш мумкин эмас деб ҳисоблайди ва бундай натижалар учинчи шахсларга берилганида кўпайиб боради (бундай ғоя ва ечимларни билувчилар-эгалик қилувчилар сони ортиб боради-муаллиф). Л.В.Галперин ва Л.А.Михайловаларнинг фикрларини танқид қилиб, О.А.Городова қуйидагиларни баён қилади. Илмий ҳисобот ва лоборатория макетларига эгалик қилиш, мазкур ҳисоботдаги ғояга эгалик қилишни англамайди. Ғоя ифодаланган материал шаклига эгалик қилиш мумкин холос⁵.

О.А.Городова В.А.Рассудовскийнинг фикрлари ҳам бахсли эканлигини таъкидлайди ва унинг эътироф этишича, интеллектуал фаолият натижаси бўлган ғоя ва билим ошкор этилганидан кейин номуайян шахслар

доираси учун маълум бўлади ва ушбу шахслар ғоянинг умумий эгаларига айланадилар⁶. Мазкур фикрни давом эттирган ҳолда айтиш мумкинки, эгалик қилиш элементи номоддий объект бўлган ғоя ва билимга тадбиқ этилиши мумкин эмас. Бинобарин, эгалик қилиш ҳуқуқи – мол-мулкни ўз қўлида ёки унга нисбатан ўз ҳуқуқларини амалга ошириш имкониятини берувчи жойда сақлаб туриб, мулкдорга ашё устидан ҳўжалик ҳукмронлигини амалга оширишнинг юридик таъминланган имкониятидир⁷. Шу маънода, ғоя ва билимни қўлда ушлаб туриб бўлмагани каби, уни бирон жойда сақлаб қолишнинг ҳам имкони бўлмайди. Зеро, муайян интеллектуал фаолият натижаси фақатгина учинчи шахслар идрок этадиган объектив шаклга келтирилганидан сўнг ҳуқуқ объекти сифатида эътироф этилади ва муҳофаза этилади. Бу эса, ўз навбатида ғоя ва билимнинг учинчи шахсларга маълум бўлишини ва муаллифнинг унга нисбатан эгалик қилиши мантиқсиз ҳолатга айланишини таъминлайди. Айнан шу жиҳат ҳам интеллектуал фаолият натижаларига бўлган ҳуқуқнинг ашёга нисбатан ҳуқуқдан фарқли жиҳатини англайди.

Интеллектуал фаолият натижаларининг номоддий, ғоявий табиати мутлақ ҳуқуқ концепциясининг асосий жиҳати бўлиб, ушбу концепцияга кўра айнан мазкур жиҳатнинг мавжудлиги, ашёвий категорияларни ноашёвий воқеликларга қўллаб бўлмайди. Объектнинг бу тарзда ўта “ғоявий” кўринишида ифодалаш А.П.Сергеевнинг фикрича, радикал хулосаларга олиб келади. Яъни фан, адабиёт ва санъат асарларига муаллифлик ҳуқуқи ушбу асарларни ифода этувчи моддий элтувчи номуд бўлган тақдирда ҳам сақланиб қолади⁸.

Дарҳақиқат, бу турдаги объектларни йўқ қилиш мумкин бўлмайди (акс ҳолда субъектив ҳуқуқлар объектсиз мавжуд бўлган бўлар эди), улар ғоя сифатида ўзининг моддий шаклидан алоҳида ҳолда объектив шаклда мавжуд бўлади.

Бироқ, интеллектуал фаолият натижасини ўта идеаллаштириш ҳар доим ҳам тўлиқ ва мутлақ тусга эга бўлмайди. Агар мутлақ ҳуқуқни объектдан фойдаланишга бўлган ҳуқуқ сифатида тавсифланса, объектдан уни объективлаштирмасдан фойдаланиш мумкинми? - деган ҳақли савол туғилади. Яъни, бадий расм ёки адабий асардан агар унинг ягона нусхаси йўқотилган ёки нобуд бўлган бўлса, қандай фойдаланиш мумкин? Албатта, бу ҳолатда муаллиф ҳотирасига таянган ҳолатда асарни қайта тиклайди. Бироқ, бу асар мутлақо бошқа асарга айланади ҳамда муаллифлик ҳуқуқининг бошқа объекти ҳисобланади. Чунки янги асар илгариги асарни тўлиғича ва айнан ўзи эканлигига ҳеч қандай қафолат мавжуд эмас. Бинобарин, бунга тасдиқлайдиган муайян ҳужжат ҳам мавжуд бўлмайди. Мазкур фикрлар объекти ифодаланиш шаклидан алоҳида мавжуд бўлмайдиган интеграл микросхемалар топологиялари учун ҳам ҳосдир. Бироқ объектни идеаллаштириш селекция ютуқларига нисбатан қўлланилмайди. Бинобарин, селекция ютуқларини объект ва уни моддий

(исключительная право). Учебник для вузов. М.: Норма, 2000. – С. 5; Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник стати / Исслед. Центр частного права. М.: Статут, 2003. С. 15,48 и др;

¹ Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник стати / Исслед. Центр частного права. М.: Статут, 2003. С. 48.

² Гальперин. Л.Б., Михалива Л.А. Интеллектуальная собственность: сущность и правовая природа// Советское государство и право. –М.: 1991. -№12. –С. 41.

³ Фуқаролик ҳуқуқи. Иккинчи қисм. -Т.: Илм-зиё, 2008. -661 б.

⁴ Рассудовский В.А. Проблемы правового регулирования инновационной деятельности в условиях рыночной экономики// Государство и право. -1994. -№3. –С.64.

⁵ Городова О.А. Интеллектуальная собственность: правовые аспекты коммерческого использования. Дис.док.юрид.наук. – СПб., -1999. –С. 63.

⁶ Ўша жойда.

⁷ Эргашев В.Ё. Ўзбекистон Республикасида мулк ҳуқуқининг долзарб муаммолари ва ривожланиш истиқболлари. – Тошкент. ТДЮИ, 2009. -26 б.

⁸ Сергеев А.П. Прово интеллектуальной собственности Российской Федерации. –М.: Проспект, 2003. -с 109.

элтувчисини ажратиб бўлмайди. Н.Ф.Имомовнинг фикрича, селекция ютуғида объектнинг идеал асоси ва унинг моддий мужассаи узвий боғлиқ бўлади. Моддий мужассамнинг тўла ҳажмда нобуд бўлиши селекция ютуғининг ҳам объект сифатида нобуд қилади¹.

Интеллектуал фаолият натижаларининг объект сифатидаги табиати ўзига хосдир. Ҳақиқат нарса моддий ёки бошқа шаклда – қоғозда, ЭҲМ хотирасида ўз ифодасини топади. Зеро, объектив ифодаланган интеллектуал фаолият натижасигина иқтисодий муомалада иштирок этиши, товар ҳисобланиши ва бозорда ҳаракатланиши мумкин бўлади². Объектнинг ифодаланиш шаклини рад этилиши унга нисбатан ҳуқуқни амалга ошириб бўлмаслигини англатади.

Л.Б.Гальперин ва Л.А.Михайловлар интеллектуал фаолият натижаларига эгалик қилишнинг унинг моддий элтувчисига эгалик қилиш, деб ҳисоблаганларида айнан ушбу ҳолатни назарда тутишган. Ҳақиқатдан ҳам ахборот шаклидаги объектнинг моддий элтувчисига эгалик қилар экан субъект айнан шу ахборот кўринишидаги объектга эгалик қилади ва ундан фойдаланиши мумкин бўлади. Зеро, мутлақ ҳуқуқ объектдан фақатгина ушбу объектни шахс кўлга киритиш имкониятига эга бўлса, фойдалана олади³. Объектнинг кўлга киритиш имконияти субъектга унинг фойдали хусусиятларини ўзлаштириш ёки уни бошқача усулда фойдаланишга шароит яратиш беради. Бундай имконият объектнинг кўлда сақлашни англатади. Бироқ бу ҳолатни одатдаги ашёга эгалик қилиш сифатида баҳолаб бўлмайди.

Мутлақ (истесно) ҳуқуқ объектдан фойдаланиш категориясига бўлган қизиқиш кейинги пайтларда анча кучайди. Бу эса ўз навбатида мутлақ ҳуқуқ ва уни амалга ошириш усуллари чегараларини аниқлаш заруратини юзага келтирди. Бунда айнан қандай ҳаракатлар объектдан фойдаланиш сифатида тушунишни, фойдаланишга бўлган ҳуқуқни амалга оширишда қандай имкониятлар белгиланганлигини, қайси ҳаракатларни содир этиш фойдаланиш ҳисобланмаслигини аниқлаш муҳим аҳамиятга эга ҳисобланади.

Фойдаланиш категорияси мутлақ ҳуқуқнинг позитив томони сифатида мутлақ ҳуқуқ соҳибининг ўз ҳуқуқи объектга нисбатан амалга ошириши мумкин бўлган ҳаракатлари ҳисобланса, негатив томони муайян ҳаракатларни амалга оширишни таъқиқлаш ҳисобланади.

“Фойдаланиш” ашёвий ҳуқуқий категориясидан ва “интеллектуал фаолият натижалари

(шахсийлаштирувчи воситалар)дан фойдаланиш” категориясини фарқлаш цивилистикада тушунчалар ўртасидаги фарқни ажратиш орқали аниқланади⁴.

Мазкур категориялар ўртасидаги фарқли жиҳатлар уларнинг ҳуқуқий-техник конструкцияларида намоён бўлади. Ашёдан фойдаланиш мулкдорнинг ҳуқуқи сифатида қонунчиликда муайян амалий ҳаракатларнинг йиғиндиси сифатида белгилаб берилмайди. Бироқ мутлақ ҳуқуқ объектдан фойдаланиш аъъанавий тарзда ҳаракатлар ва усуллар мажмуи сифатида очиб берилади. Фан ва техниканинг доимий ривожланиши мутлақ ҳуқуқ объектларидан фойдаланиш усуллари рўйхатини ҳам кенгайтириб беради. Дастлаб бу жараён қонун чиқарувчининг техника ривожланишига пассив муносабати натижасида янги ҳуқуқларни ўз вақтида киритилмаслиги билан амалга оширилган бўлса, кейинчалик муайян ҳаракатни турли объектларда турлича номлаш орқали бажарилди. Масалан, 1911 йилги Россиянинг “Муаллифлик ҳуқуқи тўғрисида”ги Низомида бир вақтнинг ўзида асарнинг кўпайтириш ҳуқуқи фотографик асарларни фотографик усулда кўпайтириш билан бир ҳилда талқин этилган эди. 1886 йилги “Адбий ва бадий асарларни химоя қилиш тўғрисида”ги Берн Конвенциясида бир вақтнинг ўзида оммавий фойдаланиш, оммавий намойиш қилиш ва оммавий ўқиш ҳуқуқлар белгиланган. Бироқ, мазкур ҳолатлар замонавий шароитларда ҳуқуқларни илмий асосланган ҳолда тизимлаштириш ва фойдаланиш усуллари классификация қилишни талаб қилади.

Ашёдан фойдаланиш ҳуқуқининг интеллектуал фаолият натижаларидан фойдаланишдан навбатдаги фарқи уларнинг мазмунида намоён бўлади. Фуқаролик ҳуқуқи фанида ашёдан фойдаланиш ҳуқуқи ашёдан фойдали хусусиятларни ундан шахсий ёки ишлаб чиқариш истезмоли жараёнида чиқариб олиш сифатида талқин этилади. Ашёни истезмол қилиш барча ҳолатларда унинг фойдали хусусиятларини олишда ўз ўрнига эга бўлади ва бу ҳолат ашё нобуд бўлганда ҳам ўз моҳиятини йўқотмайди. (Масалан, ёқилғининг ёниши, озиқ-овқатларнинг истезмол қилиниши ва ҳоказо). Шу билан бирга ашёдан фойдаланиш ундан муайян неъматларни кўлга киритиш, ҳосил ва даромадларни олишда ҳам ифодаланади⁵.

Мутлақ ҳуқуқ объектдан фойдаланиш эса кўпчилик ҳолатларда ашёдан унинг фойдали хусусиятларини ифода этмайди. Шу билан бирга, интеллектуал фаолият натижаларининг кўпчилигидан моддий даромад, фойда эмас, муайян бир маънавий озуқа олинади.

Мутлақ (истесно) ҳуқуқ объектларидан фойдаланиш усуллари қонун ҳужжатларида белгиланган. Масалан, Ўзбекистон Республикаси “Муаллифлик ҳуқуқи ва турдош ҳуқуқлар тўғрисида”ги қонунининг 19-моддаси биринчи қисмига кўра, муаллиф асардан ҳар қандай шаклда ва ҳар қандай усулда фойдаланишда мутлақ ҳуқуқларга эга. Мазкур модданинг учинчи қисмида кўрсатилганидек, муаллифнинг асардан фойдаланишга бўлган мутлақ ҳуқуқлари қуйидаги ҳаракатларни амалга ошириш ёки

¹ Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари бўйича муносабатларнинг фуқаролик ҳуқуқий тартибга солиниши. Юрид.фан.номз.дисс... Автореф. –Тошкент. ТДҲЮИ, 2004. -12 б.

² Близначе И.А. Основы регулирования интеллектуальной собственности в Российской Федерации/ под.ред. проф., чл.-кор. РАН И.С.Яценко. –М.: ИНИЦ Роспатента, 2003. С.20.

³ Бироқ ахборот шаклидаги объектнинг кўлга киритиш имконияти унинг моддий элтувчисига эгалик қилиш маъносини англатмайди. Агар ахборот эслаб қолиш учун жуда содда кўринишда бўлса, субъектнинг хотирасида қайта тикланиши мумкин. Масалан, оддий кўшиқ, бирор жумла, ихтиро формуласи, фирма номи. Бу ҳолатларда ҳам объект субъект фойдаланиши учун очиқ бўлади. Бироқ бундай мисоллар фақатгина шахсийлаштириш воситаларига нисбатан тааллуқли бўлиб, мутлақ ҳуқуқ объектларининг кўпчилигига уларни қўллаб бўлмайди.

⁴ Зенин И.А. гражданское и торговое право капиталистических стран. –М.: 1992. С.128; Мирошникова М.А. С. 73.

⁵ Зокиров И.Б. Фуқаролик ҳуқуқи. Биринчи қисм. –Т.: ТДҲЮИ, 2009. -252-258-бетлар.

бундай ҳаракатларга рухсат бериш ҳуқуқини англатади:

асарни такрорлаш (такрорлаш ҳуқуқи);

асарнинг асл нусхасини ёки нусхаларини сотиш ёки мулк ҳуқуқини ўзгача тарзда бошқа шахсга ўтказиш йўли билан тарқатиш (тарқатиш ҳуқуқи);

асарни барчанинг эътиборига етказиш (барчанинг эътиборига етказиш ҳуқуқи);

асарнинг асл нусхасини ёки нусхаларини прокатга бериш (прокатга бериш ҳуқуқи);

тарқатиш мақсадида асарнинг нусхаларини, шу жумладан мутлақ муаллифлик ҳуқуқлари эгасининг рухсати билан тайёрланган нусхаларини импорт қилиш (импорт қилиш ҳуқуқи);

асарни сим (кабель) орқали ёки бошқа шу каби воситалар ёрдамида узатиш йўли билан барчанинг эътибори учун юбориш (кабель орқали юбориш ҳуқуқи);

асарга тузатишлар киритиш, уни аранжировка қилиш ёки бошқача тарзда қайта ишлаш (қайта ишлаш ҳуқуқи);

асарни омма олдидан намойиш этиш (омма олдидан намойиш этиш ҳуқуқи);

асарни омма олдидан ижро этиш (омма олдидан ижро этиш ҳуқуқи);

асарни симсиз воситалар ёрдамида узатиш йўли билан барчанинг эътибори учун юбориш (эфирга узатиш ҳуқуқи);

асарни таржима қилиш (таржима қилиш ҳуқуқи);

асарни барчанинг эътиборига такроран юбориш, агар бундай юбориш дастлабки юборишни амалга оширган ташкилотдан бошқа ташкилот томонидан амалга оширилса (барчанинг эътиборига такроран юбориш ҳуқуқи).

Мазкур ҳаракатларни амалга ошириш ҳуқуқшуносликда интеллектуал мулк объектдан фойдаланиш сифатида баҳоланиши учун объектни иқтисодий муомалага киритиш, уни тижорат эксплуатацияси бўйича ҳаракатларни содир этиш талаб қилинади¹. Бироқ, интеллектуал фаолият натижаларидан фойдаланишни бу тарзда тушуниш мазкур объектлар билан боғлиқ ижтимоий муносабатларнинг моҳиятини тўлиқ очиб бермайди. Мазкур ҳолатни қуйидагиларда кўриш мумкин:

Биринчидан, интеллектуал мулк тўғрисидаги амалдаги қонунчилик кўпчилик ҳолатларда объектдан фойдаланишни, ундан даромад ёки фойда кўришни назарда тутмайди. Яъни, фойдаланиш, даромад олишсиз ҳам амалга оширилади.

Иккинчидан, интеллектуал фаолият натижаси ҳисобланган объектдан фойдаланишда ҳуқуқ эгасининг нафақат мулкый манфаатлари қаноатлантирилади, балки унинг шахсий номулкый манфаатлари ҳам қаноатлантириладики, бу ҳолат асосан муаллифлик ҳуқуқи ва турдош ҳуқуқлар институтига ҳосдир. Юридик адабиётларда муаллифлик ҳуқуқини мулкый ва шахсий номулкый ҳуқуқларга бўлиш ва уларнинг боғлиқлиги хусусида кўплаб фикрлар билдирилган².

¹ Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник стати / Исслед. Центр частного права. М.: Статут, 2003. С. 48.

² Масалан, И.И.Насриевнинг таъкидлашича, асар муаллифи шахсий номулкый ҳуқуқларининг номоддийлиги шундаки, улар иқтисодий мазмунга эга эмас, бундай ҳуқуқлар баҳоланмайди, уларни амалга ошириш бошқа шахсларга

Учундидан, мутлақ ҳуқуқ объектларидан фойдаланиш усулларида “иқтисодий муомалага киритиш” категориясини қўллаб бўлмайди (масалан, архитектура лойиҳаси муаллифининг ушбу лойиҳани амалда реализация қилиш ҳуқуқи).

Ҳар қандай субъектив ҳуқуқ объект ҳуқуқ томонидан белгиланган манфаатларни амалга ошириш имкониятидир. В.А.Беловнинг фикрича, қуйидаги ҳаракатлар объектга нисбатан содир этилганида манфаатларни қаноатлантириш ҳисобланади: объектдан унинг фойдали хусусиятларини ўзлаштириш, яъни унинг истеъмол қийматини олиш; унинг ижтимоий хусусиятларини эксплуатация қилиш³. Бироқ мутлақ ҳуқуқ объектларига нисбатан манфаатларни қаноатлантиришнинг мазкур икки шакли ҳар доим ҳам аҳамиятли бўлмайди. Интеллектуал мулк объектлари ўзининг моҳияти ва аҳамиятига кўра турли функцияларни бажаради. Мазкур ҳолатдан келиб чиқиб, қонун чиқарувчи улардан фойдаланишнинг турли ҳил усулларини белгилайдики, бундай усуллар ҳамма вақт ҳам субъектнинг у ёки бу манфаатини қондиришга қаратилмайди. Масалан, асарни шахсий мақсадларда такрорлаш муаллифлик ҳуқуқи объектдан фойдаланиш ҳисобланади ва бундай фойдаланиш ҳуқуқ субъектининг манфаатлари учун эмас, балки учини шахс манфаатлари учун хизмат қилади.

Амалдаги қонунчилик интеллектуал фаолият натижаларидан фойдаланишга нисбатан кўплаб усул ва воситаларни белгилайди. Айрим ўринларда у ёки бу ҳаракат тегишли объектга нисбатан турли ҳил номда ифодаланади. Шу билан бирга, интеллектуал мулк объектларидан фойдаланиш усулларининг турли хиллиги ҳуқуқни қўллаш амалиётида ҳам муайян муаммоларни вужудга келтириши мумкин. Шу сабабли фикримизча, Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик кодексининг интеллектуал мулк тўғрисидаги умумий қоидаларини белгиловчи тўртинчи бўлимида интеллектуал фаолият натижаларидан фойдаланиш номли моддани киритиш ва унда барча интеллектуал мулк объектларидан фойдаланиш учун хос бўлган ҳаракатларнинг умумий тавсифини ва айнан қандай натижага қаратилган ҳаракат фойдаланиш ҳисобланишини ифодалаш мақсадга мувофиқ бўлар эди.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие исключительного права к объектам интеллектуальной деятельности.

В основной части статьи рассматриваются вопросы полномочий владельцев исключительного права.

В заключении автор вносит свои предложения по совершенствованию норм регулирующих вопросы исключительного права к объектам интеллектуальной деятельности.

нисбатан иқтисодий эквивалент мажбуриятларни вужудга келтирмайди./ Насриев И. Шахсий номулкый ҳуқуқларни амалга ошириш ва муҳофаза қилишнинг фуқаролик ҳуқуқий муаммолари. Т.: Ф.Фуллом, 2006. -115 б.

³ Белов В.А. Гражданской право: Общая и особенная части: Учебник. –М.: АО «Сентр ЮриИнфоР», 2003. С. 125.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of an exclusive right to objects of intellectual activity.

In the basic part of the article questions of powers of owners of an exclusive right are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of norms regulating exclusive right questions to objects of intellectual activity.

М.Рустамбекова
Соискатель ТГЮИ

**СОВРЕМЕННЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО
РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА ЗАЛОГА В
УЗБЕКИСТАНА**

Сегодня в целях стабилизации и дальнейшего подъема экономики требуется одновременно с ведением эффективной экономической политики осуществление надлежащих институциональных реформ в области кредитования. В условиях рыночной экономики это имеет неоценимое значение в обеспечении стабильного привлечения и использования временно свободных денежных средств в процессах воспроизводства.

В характерно сложной и многоаспектной гражданско-правовой сфере кредитор не всегда может быть уверен в том, что при неисполнении должником условий договора его требования будут удовлетворены за счет залога имущества или имущественных прав. Требуется наличие должной правовой базы применения залоговых отношений в деле выдачи кредитов.

Разумеется, при заключении договора залога важна тщательная проверка наличия или отсутствия ограничений на заключение сделок с данной категорией закладываемого имущества¹.

Как отмечает В. Яцко, обычно "банки при выдаче кредита требуют от должника, физического лица, в качестве обеспечения кредитного обязательства передачи в залог недвижимости". Идеальный вариант для обеих сторон являет случай, когда заемщик своевременно выполняет свои обязательства по кредитному договору, и банку не нужно вспоминать о залоге. Но нередки случаи, когда заемщик не в состоянии погасить кредит. Тогда единственной возможностью ликвидировать задолженность перед банком остается процедура реализации заложенного имущества².

Чтобы получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества, надо обратиться на него взыскание, а также реализовать его, поскольку действующее законодательство не предусматривает перехода заложенного имущества в собственность залогодержателя³. При этом ключевым моментом выступает неопременное установление факта неисполнения основного обязательства как основания для реализации заложенного имущества⁴. Действующее в Узбекистане требование о судебном порядке обращения взыскания практически оказывается явно неудобной конструкцией, не соответствующей реалиям сегодняшнего дня⁵.

¹ Кожухов А. Залог – не всегда гарантирует исполнение обязательств // Юридическая практика. – 2005. – №3. – С. 23. <http://www.yurpractika.ru>

² Яцко В. Реализация предмета залога // Юридическая практика. – 2004. – №7. – С. 13. <http://www.yurpractika.ru>

³ Ст. 29 Закона РУз "О залоге".

⁴ См. подробнее: Кастальский В. Недоступный залог // ЭЖ-Юрист. – 2002. – № 34. – С. 6.

⁵ П. 3. ст. 280 ГК РУз гласит: "Требования залогодержателя удовлетворяются за счет заложенного движимого имущества по решению суда, если иное не предусмотрено соглашением залогодателя с залогодержателем. На предмет залога, переданный залогодержателю, взыскание может быть обращено в порядке, установленном договором о залоге, если законом не установлен иной порядок".

На наш взгляд, есть иная законодательная возможность, позволяющая залогодателю и залогодержателю при возникновении основания для обращения взыскания на предмет залога не обращаться в суд, а заключить нотариально удостоверенное соглашение, по которому обе стороны в присутствии нотариуса признают факт неисполнения обязательства, обеспеченного залогом недвижимого имущества. Такое соглашение послужит основанием для реализации заложенного имущества¹. Таким образом, есть возможность внесудебного урегулирования сторонами возникшего спора². Данная конструкция содержит и ряд иных преимуществ – она позволит избежать судебных расходов, временных затрат и издержек, связанных с несовершенством отечественной судебной системы. Здесь важной гарантией послужит положение о том, что это соглашение может быть признано судом недействительным по иску лица, чьи права нарушены данным соглашением³.

Представляется, что снижению потенциальной возможности возникновения споров при договорном порядке реализации предмета залога послужит урегулирование в законодательстве основных правомочий сторон по рассмотренному виду соглашения с детальной регламентацией его существенных положений. То обстоятельство, что в законе имеется лишь общее упоминание о договорном регулировании порядка реализации залога, на практике неизбежно ведет к преимущественному использованию сторонами только судебного порядка, не учитывая мобильность капитала и динамичность экономических отношений нельзя признать оправданным.

О наличии указанных проблем можно судить по данным судебной практики.

Как видно из материалов одного судебного дела, юридическое лицо заключило с банком кредитный договор. Возврат кредита обеспечивался залогом недвижимого имущества (здания), принадлежавшего заемщику на праве собственности. Стороны заключили договор ипотеки. В определенный договором срок юридическое лицо не погасило основную сумму долга, и тогда банк обратился в хозяйственный суд с иском о признании залога недействительным и о взыскании суммы долга. По решению суда эти требования были удовлетворены.

Затем, при пересмотре дела в апелляционной инстанции, участники спора заключили мировое соглашение, которое, однако, не было исполнено добровольно, и хозяйственный суд выдал исполнительный лист на принудительное взыскание указанного здания. Судебные исполнители произвели опись имущества должника, и выставленное на аукционные торги здание было продано физическому лицу. Но юридическое лицо с этим не согласилось и обратилось с иском в хозяйственный суд о признании незаконными действий судебных исполнителей и аукционных торгов. Поскольку заемщик отказался освободить проданное здание, банк обратился в суд со встречным иском о принудительном выселении юридического лица из уже незаконно занимаемого им помещения. Суд первой инстанции отказал юридическому лицу в удовлетворении его требований, признав правомерным иск банка.

¹ См. подробнее: Скворцов В. Договор и повышение эффективности залога // Гражданин и право. – 2002. – №2.

² П.2. ст. 280 ГК РУз.

³ Там же.

Рассмотрев материалы дела, апелляционная инстанция оставила решение суда в силе. Тогда заемщик подал кассационную жалобу. Суд установил, что юридическое лицо-заемщик своевременно не погасило долг по полученному в банке кредиту из-за отсутствия у него денежных средств. Поэтому у банка появилось основание для обращения взыскания на заложенное недвижимое имущество. Хотя банк и юридическое лицо-заемщик заключили в апелляционной инстанции мировое соглашение, по которому заемщик обязался погасить свою задолженность в течение пяти дней, он, однако, добровольно этого не сделал.

Из договора об ипотеке следовало, что при возникновении оснований для обращения взыскания на предмет залога залогодатель обязан был заключить с залогодержателем соглашение, которое подлежало нотариальному удостоверению и на основании которого могло быть произведено взыскание. Хозяйственный суд установил, однако, что заемщик-залогодатель оферту о заключении соглашения не направлял, нарушив тем самым условия договора о залоге недвижимого имущества. В связи с отсутствием нотариально удостоверенного соглашения судебная коллегия руководствовалась ч. 1 ст. 280 ГК РУз, согласно которой требования залогодержателя (кредитора) удовлетворяются по решению суда из стоимости заложенного недвижимого имущества.

Как предусмотрено абз. 2 ч. 1 ст. 19 Закона РУз "О залоге", в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обеспеченного залогом обязательства залогодержатель вправе обратиться взыскание на предмет залога в порядке и на условиях, установленных законодательством. Общие требования к обращению взыскания на недвижимое имущество, являющееся предметом залога, регламентированы ст. 281 ГК РУз. Ч.1 данной статьи установлено, что реализация заложенного имущества, на которое обращено взыскание, производится путем его продажи с публичных торгов в порядке, установленном ст. 56 Закона РУз "Об исполнении судебных актов и актов иных органов", путем проведения торгов специализированными организациями.

Здание действительно было продано соответственно положениям Закона.

Согласно ч. 10 ст. 281 ГК РУз, должник вправе в любое время до продажи предмета залога прекратить обращение на него взыскания и его реализацию, исполнив обеспеченное залогом обязательство или ту его часть, исполнение которой просрочено. Однако заемщик не воспользовался этой возможностью сохранить за собой собственность.

Здание, на которое было обращено взыскание, было продано физическому лицу на аукционе. В соответствии с ч.1 ст. 379 ГК РУз, с ним заключен договор купли-продажи. Покупатель в полном объеме выплатил стоимость купленной недвижимости, а указанные денежные средства поступили в банк в счет погашения кредитного долга юридического лица-заемщика.

После продажи здания физическому лицу и получения от него денежных средств залогодержатель обязан добросовестно и в полном объеме выполнить обязательства по передаче имущества покупателю. Но так как нахождение ответчика в здании препятствовало фактическому приему-передаче, банк вправе был обратиться в хозяйственный суд с встречным иском о принудительном выселении заемщика.

Как установила судебная коллегия, принятое по

существо спора решение прав и обязанностей покупателя - физического лица, не затронуло, а потому довод юридического лица-заемщика о нарушении судами первой и апелляционной инстанций процессуального законодательства она сочла необоснованным.

На основе изучения всех материалов дела кассационная инстанция признала решение суда первой и постановление суда апелляционной инстанций соответствующими закону и не нашла оснований для их изменения или отмены¹.

Из приведенного примера видно, что отсутствие четких механизмов реализации заложенного имущества на практике порождает целый ряд коллизий и недочетов, что существенно подрывает доверие кредиторов и тем самым снижает оборотоспособность капитала, ведет к снижению деловой активности и стагнации институтов рыночной экономики.

Исходя из этого, мы предлагаем законодательно четко отладить механизм реализации заложенного имущества на договорных началах путем разработки типового соглашения и порядка его нотариального оформления.

О несовершенстве действующего в Республике заложенного законодательства говорит и само требование о реализации предмета залога. Ведь сам по себе договор о залоге не является правоустанавливающим документом, т.е. устанавливающим право собственности. Если бы кредитор-залогодержатель получил право собственности по договору залога (без реализации имущества), то он неминуемо столкнулся бы с проблемами на этапе дальнейшего отчуждения имущества, приобретенного в собственность таким образом, ибо нотариусы не рассматривают договор залога как документ, подтверждающий право собственности².

В законодательстве Узбекистана не урегулирован вопрос о возможности перехода права собственности на предмет залога к залогодержателю в силу договора залога. Законодатель четко не установил гарантии права кредитора получить удовлетворение за счет заложенного имущества, а не из его стоимости³.

Между тем передача права собственности на предмет залога представляется одним из возможных вариантов выхода из ситуации, когда должник не может исполнить обеспеченное залогом обязательство, но с целью минимизации затрат готов передать предмет залога в собственность кредитору. Это позволило бы, на наш взгляд, избежать расходов сторон, связанных с оценочной деятельностью, организацией публичных торгов, а также текущих операционных расходов, проистекающих из длительного непогашения обязательства и амортизации заложенного имущества.

Для кредитора главное – погашение должником задолженности, согласно закону, максимально быстро и в полном объеме. А потому, законодательная возможность перехода прав на заложенное имущество кредитору по договору залога является вполне оправданной и востребованной, что и необходимо прямо закрепить в отечественном законе.

Зарубежные законодатели дают кредитору воз-

можность удовлетворить свои требования к должнику за счет предмета залога разными способами, включая:

- принудительную продажу заложенного имущества;
- добровольную продажу заложенного имущества;
- продажу заложенного имущества, которое на момент такого отчуждения будет выведено из залога⁴.

Отметим, что первый вид предусмотрен и нашим законодательством путем продажи предмета залога на публичных торгах. Кредитора что может не устроить в силу нечеткой правовой регламентации и растянутости данной процедуры во времени. А должника – потому, что предмет залога может быть продан по заниженной цене, и, кроме того, возникают расходы на процедуру реализации предмета залога. Да и сама процедура публичных торгов законодательно детально не урегулирована, и этот пробел требует скорейшего восполнения⁵.

Для добровольного отчуждения должником предмета залога требуется обязательное соблюдение двух условий: согласие залогодержателя и переход основного долга, обеспеченного залогом, от залогодателя к покупателю (новому залогодателю) предмета залога⁶.

Отметим, что первое условие практически может быть всегда соблюдено, поскольку банк редко будет возражать против скорейшего погашения залогодателем своей задолженности⁷.

Что касается второго условия, то необходимость перевода долга может отпугнуть потенциального покупателя, ибо он не обладает всей информацией о кредитных правоотношениях между банком и заемщиком. К тому же в договоре купли-продажи будет указано, что продажа недвижимости осуществляется в тот момент, когда она находится в залоге. Это может отрицательно повлиять на последующее отчуждение такого объекта ввиду снижения его рыночной стоимости.

По нашему мнению, в таких случаях покупателя можно привлечь только очень низкой ценой, что тоже не всегда будет устраивать залогодателя-продавца и залогодержателя-банк, которому может не хватить полученной от продажи суммы для погашения задолженности.

Видимо, целесообразно узаконить продажу заложенного имущества, выведенного из залога на момент отчуждения, что, однако, не нашло еще своего отражения в имеющейся отечественной практике.

Надо учитывать и то, что у кредитора существу-

⁴ Яцко В. Указ. соч. – С. 11.

⁵ Например, существует Порядок обращения взыскания на ликвидное имущество заемщиков при несвоевременном погашении задолженности по кредитам банков. Приложение №1 к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан 04.12.2002г. № 422 "Об утверждении порядка обращения взыскания на ликвидное имущество заемщиков при несвоевременном погашении задолженности по кредитам банков". Но этот акт не раскрывает в полной мере всех особенностей данной процедуры.

⁶ Яцко В. Указ. соч. – С. 12.

⁷ Отметим, что одним из условий реализации недвижимости является отсутствие запрета на ее отчуждение. Если же недвижимое имущество находится в залоге, то до выполнения обеспеченного им обязательства оно пребывает под запретом на его отчуждение. Первое условие о добровольной продаже банки реализуют посредством выдачи нотариусу письма с обращением снять запрет на отчуждение предмета залога для его последующей продажи. Там же. – С. 13.

¹ Материалы судебной практики // ИПС Норма (версия от 20.06.2005г.) при поддержке Германского общества по техническому сотрудничеству.

² Кот А. Регулирование залога // Юридическая практика. – 2004. – №11. – С. 16. <http://www.yurpractika.ru>

³ Ст. 1 Закона РУз "О залоге".

ет возможность выбора формы обеспечения своих прав при невыполнении обязательств должником – либо путем обращения взыскания на заложенное имущество, либо путем защиты своих интересов по основному обязательству. Такой аспект залоговых отношений очень важен, ибо для залогодержателя, в связи с определенными обстоятельствами, обращение взыскания на объект договора залога может стать невыгодным¹.

Как известно, обращение взыскания на заложенное имущество – это право залогодержателя наравне с правом защиты своих интересов по основному обязательству. Поэтому первая форма обращения является не обязательным, а одним из возможных вариантов действий залогодержателя. Он вправе выбирать форму исполнения обязательства, так как суть залога как обеспечивающего обязательства состоит в том, что кредитор-залогодержатель приобретает именно право получить удовлетворение за счет заложенного имущества при неисполнении должником обязательства, обеспеченного залогом, но может этим правом и не воспользоваться².

Следовательно, кредитор, учитывая сложности и экономическую целесообразность реализации залога, может воспользоваться механизмами форсирования исполнения должником основного обязательства.

Видимо, в основе законодательной концепции регулирования залога должен лежать принцип диверсификации форм и механизмов залога, что в целом соответствует положению гражданского права о диспозитивных началах регулирования гражданских правоотношений. Очевидно, в рамках стратегии реформ в данной сфере следует либерализовать процедуру реализации заложенного имущества, в частности требование о судебном порядке обращения взыскания на залоговое имущество. Надо также расширить договорные начала в области обращения взыскания на предмет залога, что позволит сторонам избегать судебного разбирательства, а значит и судебных расходов, временных затрат и иных издержек несовершенства судебной системы.

Для того, чтобы избежать нарушений законодательства и разного рода манипуляций надо детально урегулировать основные правомочия сторон, а также сам механизм реализации заложенного имущества на договорных началах, что, по нашему мнению, целесообразнее осуществить путем разработки типового соглашения.

Необходима, очевидно, и законодательная дискреция о возможности перехода права собственности на предмет залога к залогодержателю в силу договора залога. Наше законодательство пока четко не урегулировало вопрос о праве кредитора получить удовлетворение за счет заложенного имущества, а не только из его стоимости после реализации.

Это позволит избежать расходов сторон, связанных с оценочной деятельностью, организацией публичных торгов, а также иных операционных издержек.

Мы считаем, что принятие указанных законодательных мер в сочетании с продуманной и поступательной экономической политикой позволит существенно повысить роль залога в развитии предпринима-

тельских связей в Республике Узбекистан.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept and essence of institute of pledge.

In the basic part questions of legal regulation of institute of pledge in Uzbekistan are considered.

In the conclusion the author makes the offers after increase of a role of pledge in development of enterprise communications in the Republic of Uzbekistan.

¹ Комберянов С. У залогодержателя есть право выбора // Юридическая практика. – 2003. – № 6. – С. 19.

² Там же. – С. 21.

У.Э.Назаров
Соискатель ТГЮИ

К ВОПРОСУ ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПОНЯТИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ВСЛЕДСТВИЕ ВОЗМЕЩЕНИЯ ВРЕДА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

В настоящее время роль обязательств вследствие возмещения вреда постоянно возрастает. Это связано с развитием научного-технического прогресса, появлением новых ранее не известных веществ, материалов, машин, оборудования; возрастает риск вреда, который может быть причинен жизни, здоровью, имуществу и окружающей среде.

Исследуемые обязательства распространены также в двух очень важных сферах: конкурентные отношения и защита прав потребителей.

В сфере конкурентных отношений между конкурентами по рынку часто отсутствуют договорные обязательства, но своими действиями, в том числе виновными действиями, конкуренты могут причинять друг другу вред и единственным способом защиты в этом случае является предъявление особого рода исков из недобросовестной конкуренции, которые в большинстве стран строятся на базе деликтных ответственностей¹.

Значительный объем работ по проблемам обязательств вследствие причинения вреда был написан в 1960-80гг. Однако их ценность не утратила свое значение и сегодня.

При исследовании данных обязательств одни авторы либо вообще избегали давать определение обязательства вследствие причинения вреда, либо сводили его к понятию внедоговорной (деликтной) ответственности², другие ограничивались лишь общей характеристикой обязательства вследствие причинения вреда. Более развернутое определение, на наш взгляд, встречается в работе Е.В. Флейшиц, которая определяла обязательство вследствие причинения вреда как "обязательства возмещения имущественного вреда, причиненного другому противоправным и, по общему правилу, виновным действием, не представляющим собой неисполнение обязательства, существовавшего между лицом, ответственным за вред, и потерпевшим"³.

На основе анализа гражданского законодательства рассматриваемую категорию обязательств можно разделить на две группы: обязательства, в основании возникновения которых лежит правонарушение (деликтные); и обязательства, в основании возникновения которых лежит факт причинения вреда, не являющийся правонарушением (квазиделиктные). Данные группы выделяются на основании такого критерия, как особенности правообразующих юридических фактов.

В настоящее время обязательство из причинения вреда понимается как обязательство, в силу которого лицо, причинившее вред личности или имуществу другого лица, обязано возместить причиненный вред в полном объеме, а лицо потерпевшее имеет

право требовать, чтобы понесенный им вред был возмещен.

В современной юридической литературе даются различные, но близкие по смыслу определения этого обязательства. Так И.Н. Поляков обязательством вследствие причинения вреда именуется "такое гражданско-правовое обязательство, по которому потерпевший (кредитор) вправе требовать от причинителя вреда (должника) полного возмещения вреда, причиненного противоправными действиями (бездействиями) причинителя вреда, а должник обязан возместить вред в полном объеме путем предоставления соответствующего имущества в натуре или возмещения убытков"⁴.

Иногда под исследуемым обязательством понимают гражданско-правовое обязательство, в силу которого потерпевший вправе требовать от лица, ответственного за причинение вреда, возместить имущественный вред в натуре или возместить убытки, а также в предусмотренных законом случаях – компенсировать неимущественный (моральный) вред, приостановить или прекратить производственную деятельность причинителя⁵. Встречается и определение обязательства вследствие причинения вреда как "правоотношение по возмещению вреда, причиненного деликтом"⁶.

По мнению Б.Д. Завидова и Д.И. Кулагина: "Обязательством вследствие причинения вреда называется такое гражданско-правовое отношение, по которому потерпевший (кредитор) вправе требовать от причинителя вреда (должника) полного возмещения вреда, причиненного противоправными действиями (бездействием) причинителя вреда, а должник обязан возместить вред в полном объеме"⁷.

С. Комбеяров определяет деликтное обязательство как: "обязательство, в котором лицо, противоправно причинило вред личности гражданина или его имуществу, имуществу организации, обязано его возместить, а потерпевший имеет право на возмещение вреда в полном объеме"⁸.

Необходимым условием возникновения обязательств из причинения вреда является наличие самого вреда. Если нет вреда, то о возникновении указанных обязательств нельзя говорить уже потому, что вред не причинен, а следовательно, и возмещать нечего. Для возложения деликтной ответственности необходимо установить в судебном порядке причинную связь между противоправным поведением и наступившим вредом. Если определенное следствие вызвано взаимодействием многих причин, то суд выявляет, какое действие следует признать необходимой причиной, а какое – случайной причиной.

Деликтные (как подвид внедоговорных) обязательства имеют ряд принципиальных различий от до-

¹ См. подробнее: Коршунов Ю. Правила возмещения вреда, причиненного при исполнении трудовых обязанностей // *Хозяйство и право*. 1996. № 5, 6.

² Беликова А.М. Гражданско-правовая ответственность за причинения вреда. М., 1986. С.26.

³ Флейшиц Е.В. Общие начала ответственности по основам гражданского законодательства. М., 1962. С. 9–12.

⁴ Поляков И.Н. Ответственность по обязательствам вследствие причинения вреда. М.: Городец, 1998. С.10.

⁵ Гражданское право. Ч.2.: Учебник / Под ред.А.Г.Калпина. М.: Юрист, 2000. С. 506 – 507.

⁶ Кузбугаров А.Н. Обязательства вследствие причинения вреда сотрудниками органов внутренних дел: Дис...канд. юрид. наук. СПб., 1998. С.16.

⁷ Завидов Б.Д., Кулагин Д.И. Общие и частные положения о возмещении вреда в гражданском и уголовном праве России // *Адвокат*. 1998. №5. С.13.

⁸ Комбеяров С. Деликтные обязательства // *Гражданское право*. Вестник Хмельницкого Института регионального управления и права. 2007. Вып.4. С.56.

говорных обязательств. По мнению И.Н. Полякова, они состоят в следующем:

– основанием возникновения договорного обязательства является соглашение (договор) сторон, в соответствии с которым они приобретают права и возлагают на себя определенные обязанности. Основание деликтного обязательства – факт причинения вреда. Своим поведением причинитель вреда нарушает не конкретную обязанность, заранее предусмотренную договором, а пассивную обязанность – воздержаться от нарушения права другого лица.

– договорные обязательства не всегда предусматривают полное возмещение имущественных убытков (может быть или взыскание убытков либо неустойки, или частичное возмещение убытков и т.п.). Деликтные обязательства по общему правилу предусматривают возмещение вреда в полном и даже повышенном размере;

– договорные обязательства в основном двусторонние (взаимные). Деликтные – всегда односторонние, так как праву потерпевшего требовать возмещения вреда противопоставит обязанность должника возместить вред в полном объеме¹.

Хотелось бы также отметить, что деликтным обязательствам присущ относительный характер, что проявляется в следующем. Хотя само деликтное обязательство и возникает в результате нарушения абсолютных прав кредитора (права собственности, права на неприкосновенность жизни, здоровья, чести, достоинства, деловой репутации и т.д.), само нарушение деликтного обязательства носит относительный характер. Так, если какое-либо лицо нарушит имущественное или личное имущественное право потерпевшего, то у последнего возникает право требовать от должника возмещения причиненного вреда.

Однако, приведенные выше определения не учитывают всех указанных в настоящее время в законодательстве случаев возникновения обязанностей по возмещению внедоговорного вреда. В частности, можно ли отнести обязательство, возникающее в связи с предупреждением причинения вреда, к обязательствам вследствие причинения вреда? В литературе имеют место две противоположные точки зрения. Первая основана на том, что обязательство, возникающее в связи с предупреждением причиненного вреда, является разновидностью деликтных обязательств. Сторонники второго подхода считают, что такое обязательство является особым видом обязательств, тесно связанным с обязательствами вследствие причиненного вреда². На наш взгляд представляется более убедительной первая позиция.

Различная трактовка понятия обязательств вследствие причинения вреда отражается и в наименовании этих обязательств. Обязательства вследствие причинения вреда нередко называют по-иному: "деликтные обязательства", "обязательства из правонарушений", "внедоговорные обязательства", "обязательства из недозволительных указаний".

По нашему мнению, несмотря на кажущийся теоретический характер исследования вышеуказанно-

го понятийного разнообразия, последнее может породить негативные последствия не только в сфере теории, но и практики. Следовательно, в целях правильного применения норм гражданского права толкование понятий должно осуществляться в точном соответствии с их содержанием.

Как верно отмечает в этом вопросе Е.В. Рузанова, "разнообразие наименований названных обязательств определяется тем, что при их исследовании авторы акцентируют внимание на какой-либо одной характеристике (признаки) данных обязательств, отражая ее в наименованиях: результат действий или основания возникновения (обязательства из причинения вреда), указания на их внедоговорный характер, то есть характер действий (обязательства из правонарушения, деликта, недозволительных действий) или совершение действий за пределами договорных обязательств (внедоговорные обязательства), компенсационную направленность ("обязательства по возмещению вреда")³.

Вместе с тем, каждый из названных признаков, взятый в отдельности сам по себе не отражает в полной мере сущности этих обязательств. Так при неисполнении или ненадлежащем исполнении договорных обязательств также возникает вред, а само неисполнение или ненадлежащее исполнение является правонарушением⁴, однако это еще не означает, что к указанным правонарушениям будут применяться нормы об обязательствах вследствие причинения вреда.

В литературе прослеживается определенная полемика касательно сопоставления понятий "деликтного обязательства" и "обязательства вследствие причинения вреда".

Например, В.Т. Смирнов и А.А. Собчак понимают под деликтным обязательством "обязательства в силу которого лицо, причинившее вред личности или имуществу гражданина или организации, обязано это вред возместить"⁵. Е.А. Флейшиц предлагала употреблять наименования "деликтные обязательства", понимая под "деликтом причиняющее имущественный вред противоправное действие, не представляющее собой неисполнение обязательства, либо "внедоговорные обязательства", поскольку во всех случаях они возникают за пределами договоров. Но и это было бы недостаточным, так как в предусмотренных законом случаях нормы, регулирующие внедоговорные обязательства, распространяются и на отдельные обязательства, возникающие из договоров⁶.

Ю.К. Толстой, по нашему мнению, совершенно обоснованно считает название "деликтные обязательства" не вполне точным, так как не всегда обязательства из причинения вреда покоятся на правонарушении. Он предлагает два названия: обязательства из причинения вреда и обязательства по возмещению вреда. Первое название, по его мнению, можно употреблять когда необходимо установить основание возникновения обязательства и выявить целевое назначение обязательства. Когда же ставится задача про-

³ Рузанова Е.В. Понятие обязательства вследствие причинения вреда // Вестник СамГУ. 2006. №5/2. С.110.

⁴ Ярошенко К.Б. Гражданское право России. Ч.2. Обязательственное право: курс лекций / Отв. ред. О.П. Садиков. М.: БЕК, 1997. С. 629.

⁵ Смирнов В.Т., Собчак А.А. Общее учение о деликтных обязательствах в советском гражданском праве. Л., 1983. С. 9 – 10.

⁶ Флейшиц Е.В. Указ. соч. С.11.

¹ Поляков И.Н. Обязательства вследствие причинения вреда (курс лекций): Учебное пособие. М.: Академия ФСБ РФ, 1997. С.35.

² Ярошенко К.Б. Гражданское право России. Ч.2. Обязательственное право: курс лекций / Отв. ред. О.П. Садиков. М.: БЕК, 1997. С. 647.

анализировать элементы уже возникшего обязательства, в том числе круг его субъектов, и выявить целевое назначение обязательства, обычно употребляют термин "обязательство по возмещению вреда"¹.

С нашей точки зрения, некорректно говорить о том, что наименования "деликтные обязательства" можно считать наиболее точным по отношению к исслеуемым обязательствам. Полагаем, что употребление понятий "деликтные обязательства" и "обязательства вследствие причинения вреда" как тождественных не только не является оправданным, но и сужает содержание этих обязательств. Говорить о существовании деликтного обязательства можно только в том случае, если в основании возникновения обязанности по возмещению вреда лежит правонарушение. Ко всем остальным случаям возникновения обязанностей возмещения вреда, по нашему мнению, термин "деликтное обязательство" не применим.

В целом, наличие в гражданском праве института обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, выполняет как компенсационную, так и предупредительную функции. Первая позволяет устранить отрицательные последствия противоправного воздействия на материальные или нематериальные блага потерпевшего; вторая – стимулирует соблюдение законности, бережное отношение к охраняемым законом материальным и нематериальным благам².

Таким образом, под обязательством вследствие причинения вреда понимается не только внедоговорное обязательство в котором обязанность лица, причинившего вред, возместить его в полном объеме является санкцией за совершенное им правонарушение (деликтное обязательство), но и обязательство, в котором обязанность возмещения не относится к мерам гражданско-правовой ответственности.

Подводя итог вышесказанному, предлагаем обязательства вследствие причинения вреда определить как внедоговорные обязательства, возникающие вследствие нарушения носящих абсолютный характер имущественных и личных неимущественных прав потерпевшего, призванное обеспечить наиболее полное восстановление этих прав за счет причинителя вреда, либо за счет иных лиц на которых законом возложена обязанность возмещения вреда.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes a role of obligations owing to harm compensation

In the basic part questions definition of concept of obligations owing to harm compensation in civil law are considered.

In the conclusion the author makes the offer by definition of concept of obligations owing to harm compensation.

¹ Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П.Сергеева и Ю.К.Толстого. Ч. 2. М., 2006. С. 702

² Завидов Б.Д., Кулагин Д.И. Общие и частные положения о возмещении вреда в гражданском и уголовном праве России // Адвокат. 1998. №5. С.12.

Н.К. Хаттабов
Фалсафа ва ҳуқуқ институти тадқиқотчиси

НОТАРИАЛ ФАОЛИЯТДА ИЖРО ХАТЛАРИ

Ижро кучини беришга қаратилган нотариал ҳаракатлар фуқаролик ҳуқуқий муносабатларини амалга ошириш тизимида ўзига хос ўринга эга. Бу ўринда давтавал нотариал ҳаракат сифатида ижро хатларини ёзиш билан боғлиқ ҳолатларга эътибор қаратиш лозим бўлади. Ижро хатлари институти ўзининг узоқ ўтмишига эга бўлиб, у тегишли ҳужжатларга асосланган ҳолда кредитор манфаатларини судсиз ҳимоя қилишнинг бир кўринишида амал қилиб келган. Ижро хатлари бу нотариуснинг қарздоран пул суммаларини ёки бошқа тарздаги тўловларни ундириш тўғрисидаги фармойиши бўлиб, бундай фармойиш бериш ёки ижро хатларини амалга ошириш тартиби Ўзбекистон Республикаси "Нотариат тўғрисида"ги Қонунининг 13-бобида назарда тутилган қоидаларга асосланади. Ижро хатлари институти инсофсиз қарздордан қарзни ундиришнинг соддалаштирилган тартибини белгилаб бериши баробарида кредитор ҳуқуқ ва манфаатларини самарали ҳимоя қилиш чорларини мустаҳкамлайди. Шу билан бир вақтда ижро хатлари низосиз ҳуқуқий муносабатлардаги қарздорликни белгиловчи асл ҳужжатларда амалга оширилганлиги боис қарздорнинг ҳам ҳуқуқларини ҳимоялашни кафолатлайди.

Нотариус ижро хатларини амалга ошириш учун ўзига тақдим этилган ҳужжатларнинг қонунийлиги ва асосланганлигини ҳамда томонлар ўртасида низонинг мавжуд ёки мавжуд эмаслигини текширади. Ўзбекистон Республикасининг "Нотариат тўғрисида"ги Қонунининг 77-моддасида нотариуслар ҳар қандай ҳужжатга нисбатан ҳам эмас балки, фақатгина Ўзбекистон Республикасининг Вазирлар Маҳкамаси томонидан белгилаб берилган ҳужжатларгагина ижро хатларини амалга оширадигар.

Ҳуқуқшунос олима Т.С.Султонова "нотариус ижро хатини бериш билан қарздорни унинг ихтиёрий равишда бажариши лозим бўлган, аммо бажармаган мажбуриятларини ижро этишга мажбур қилади" - деган таъкидни беради³. Фуқаролик ҳуқуқининг етук олимларидан бири сифатида Россиялик ҳуқуқшунос В.Репин таъкидлайдики, - ижро хатлари бу нотариуснинг юридик ва жисмоний шахсларнинг бузилган ҳуқуқларини тиклашга қаратилган ҳужжатиدير. Нотариус ижро хатларини ёзиш баробарида қарздор ҳатти-ҳаракатларининг ноқонуний эканлигини тасдиқлайди. Нотариусларда мажбурий ижро аппарати мавжуд бўлмса-да, улар ўзлари ёзган ижро хатига асосан уни мажбурий ижро этиш ҳамда қарздордан қарзни ундириш ва мулкни талаб қилиш чораларини кўради⁴. Бу борада ҳуқуқшунос олим В. Вершинининг нуқтаи назари эътиборга моликдир: "Ҳозирги кунда фуқаролик-ҳуқуқий муносабатлари бир оз мураккаблашган бўлиб, нотариусларнинг ижро хатларига асосан низосиз тартибда ундирув амалга ошириладиган ҳужжатлар рўйхати ўз мазмунига кўра низосиз деб қаралмайди. Шу сабабдан нотариус ижро хатларига асосан ундирув амалга ошириладиган ҳужжатлар рўйхатини қисқартириш лозим⁵.

Юқоридагилардан маълум бўладики, нотариус ижро хатларини ёзишнинг мажбурий шартини бу

³ Қаранг.: Т.С.Султонова. Нотариат., ТДЮИ., Т-2008й, Б-272.

⁴ Репин В.С. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате. М., 2000. С. 164

⁵ Гражданский процесс. Учебник. М., 2000. С. 452-453.

кредиторнинг қарздордан пул маблағларини ундириш тўғрисидаги талабининг низосиз бўлишидир. Агар қарздор ва кредитор ўртасидаги қарздорлик юзасидан низо мавжуд бўлса, ёки улар ўртасида бошқа турдаги мажбуриятлар мавжуд бўлса, нотариус томонларга “Нотариат тўғрисида”ги Ўзбекистон Республикаси Қонунининг 18, 38, 39-моддаларига асосан судга мурожаат қилиш лозимлигини тушунтиради. Агар ушбу талабга риоя қилмасдан нотариуслар ижро хатларини ёзсалар қарздорнинг ўзи шундай талаб билан судга мурожаат қилишга ҳақлидир.

Қонун талаби бўйича ижро хатларини ёзиш нотариусга тақдим этилган ҳужжатлар қарздорнинг ундириб олувчидан қарздор эканлиги ёки бошқа мажбуриятини шубҳасиз тасдиқласа ҳамда даъво қилиш ҳуқуқи вужудга келган кундан бошлаб ўтган вақт уч йилдан ортиқ бўлмаса амалга оширилади. Ушбу ҳолатларда томонлар ўртасидаги муносабатларнинг низосизлик шarti бир оз мураккаб ҳолат сифатида талқин қилинади. Агар шартномада томонлар ўртасида қарзни ундириш бўйича келишув назарда тутилган, ammo улар келгусида бундай келишувга эришмаган бўлсалар, фақатгина шартномада ушбу ҳолат юзасидан вужудга келиши мумкин бўлган низони айнан нотариус ижро хатлари асосида ҳал қилишга шартлашилган бўлсагина нотариус ижро хатларини амалга ошириш орқали бунга эришиш мумкин. Бундай ҳолларда нотариус ундирувчига қарздор ўртасида тузилган келишув ҳамда томонларнинг қарздорлиги ифодаланган актни унинг тузилган вақти кўрсатилган ҳолда тақдим этиши лозимлигини тушунтиради.

Ушбу ўринда кредиторни қарздор нотариусга ижро хатларини ёзиш учун мурожаат қилиши ҳақида хабарор қилиши зарурми ёки йўқлиги масаласи баҳслидир. Бизнинг назаримизда йўқ. Чунки “Нотариат тўғрисида”ги қонунга асосан ижро хатлари ундирувчининг мурожаатлари асосида ёзилади. Бунда алоҳида эътибор қаратилиши лозим бўлган ҳолат, ундирувчи томонидан нотариусга ижро хатини ёзиш учун тақдим этилган ҳужжатларда томонлар ўртасида шундай келишувга эришилганлиги ёки томонлар ўртасида қарздорликни аниқ ифодаловчи (шартнома бўйича қарздорлик тўғрисидаги тақослаш далолатномаси ва ўзаро ҳисоб-китобларни амалга оширишга келишувлар шулар жумласидан) ҳужжатнинг мавжуд бўлиши талаб этилади. Бунда янада муҳим ҳужжат сифатида қарздорнинг нотариус ижро хатини амалга оширишига розилиги ифодаланган келишувининг мавжудлигидир. Бироқ нотариус ижро хатлари тўсатдан амалга оширилиши мумкинлигини инобатга олган ҳолда қарздор ўзининг мол-мулки ёки пул маблағларини қасддан яшириши ёхуд уларни камайтириб кўрсатиши ҳоллари ҳам амалиётда учраб туради. Бу борада хориж тажрибасига эътибор қаратадиган бўлсак Францияда нотариус томонлар ўртасида тузилган ҳамда нотариал идоралар томонидан тасдиқланган ҳар қандай шартнома юзасидан қарздорларга пул маблағларини ундириш бўйича ижро хатларини ёзиб беришга ҳақли бўлиб, бундай ижро хатлари кейинчалик суд ижрочилари учун мажбурий ундирувни амалга оширишга асос бўлиб хизмат қилади¹.

1996 йилнинг 26 декабрида “Нотариат тўғрисида”ги Ўзбекистон Республикасининг Қонуни амалга киритилгандан сўнг 2002 йилнинг 18 январидан Вазирлар Маҳкамасининг 26-сонли қарори билан “Нотариусларнинг ижро хатларига асосан қарзни ундириш сўзсиз амалга ошириладиган ҳужжатлар” рўйхати тасдиқланди. Мазкур рўйхатга асосан низосиз тартибда амалга ошириладиган ҳужжатлар доираси аниқ белгиланиб улар:

- пул олиш, мулкни қайтариш ёки бериш билан боғлиқ нотариал тасдиқланган битимлар.

- кредит муассасалари томонидан берилган кредитлар бўйича қарздорлар ва уларнинг кафиллари тўлов муддатини ўтказиб юборганлигига оид ҳужжатлар.

- корхоналар ва ташкилотлар томонидан ўз ходимларига яқка тартибда уй-жой қуриш ва турар жой (квартира)ларни мукамал таъмирлаш, шунингдек уй-рўзғор буюмлари харид қилиш учун берилган қарз (ссуда)лар бўйича қарздорликни белгиловчи ҳужжатлар.

- квартиралар, уй-жойлар (уй-жойнинг бир қисми)ни ҳақини бўлиб-бўлиб тўлаш шarti билан сотиб олган, шу жумладан квартираларнинг ҳақини бўлиб-бўлиб тўлаш шarti билан хусусийлаштирган фуқароларнинг тўланмаган суммани қоплаш учун тўловлар бўйича қарздорлигини белгиловчи ҳужжатлар.

- товарларни кредитга сотиб олиш чоғида (бўлиб-бўлиб тўлаш шarti билан) хариддорлар томонидан савдо ташкилотларига берилган кафиллик-мажбуриятномалар.

- фуқароларнинг электр энергиясидан фойдаланганлик учун электр энергияси етказиб берувчилар олдидаги қарздорлигини белгиловчи ҳужжатлар.

- тўлов миқдори юзасидан суд низолари мавжуд бўлмаган ҳолларда турар жой ва яшаш учун мўлжалланмаган жойлар ижарачиси, арендада олувчисининг ижара, аренда шартномалари (умумий харажатлар ва арендада, ижарага берувчининг норматив даромади) бўйича ва коммунал хизматлар учун тўловлар бўйича қарздорлигини белгиловчи ҳужжатлар.

- квартира эгаси бўлган фуқаролар, уй-жой-қурилиш, уй-жой ва дала ҳовли-қурилиш кооперативлари аъзоларининг уй-жойни бошқариш, унга хизмат кўрсатиш ва уни таъмирлашга, уйни (дала ҳовлини) сақлаш харажатларига тузилган шартнома-контрактга мувофиқ тақдим этиладиган умумий харажатлар ва коммунал хизматлар бўйича муддати икки ойдан ортиқ ўтказиб юборилган тўловларни қоплашга оид қарзларини белгиловчи ҳужжатлар.

- фуқароларнинг баҳолаш ва хатлов ишлари учун хатлов-техник ишларини амалга оширувчи органлар олдидаги қарздорлигини белгиловчи ҳужжатлар.

- фуқароларнинг телекоммуникация тармоқларидан фойдаланганлик учун абонент тўлови, маҳаллий, шаҳарлараро ва халқаро телекоммуникация хизматлари кўрсатилганлиги учун ва абонент тўловини ўз вақтида тўламаганлик учун пеня тўлаш бўйича қарздорлигини белгиловчи ҳужжатлар.

- болалар мактабга таълим муассасалари ва ихтисослаштирилган мактабларда бўлганликлари учун ота-оналар ёки улар ўрнини босувчи шахсларнинг

¹ См.: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г.Медведева. М., 2001. С. 119-120.

тўлов муддати (икки ҳафтадан ортиқ) ўтказиб юборилган қарздорлигини белгиловчи ҳужжатлар.

- фуқароларнинг уларга корхоналар ва ташкилотлар томонидан берилган маданий-маиший, уй-рўзғор буюмлари, мусиқа асбоблари, спорт анжомлари ва шахсий фойдаланишга мўлжалланган бошқа мулкдан фойдаланганлик (прокат) учун тўловлар бўйича қарздорлигини белгиловчи ҳужжатлар.

- тўлов миқдори юзасидан суд низоси мавжуд бўлмаган ҳолларда Ўзбекистон Республикаси фуқароси бўлган шахслар, чет эл фуқарolari ва фуқаролиги бўлмаган шахсларнинг ҳисобварақбитимга асосан кўрсатиладиган тиббий хизматлар бўйича харажатларни қоплаш борасидаги қарздорлигини белгиловчи ҳужжатлар.

- лизингга олувчининг қарзини тасдиқловчи ҳужжатлар асосида ижро хатлари амалга оширилиши назарда тутилади.

Бизнинг назаримида нотариуслар томонидан ижро хатлари юқорида келтирилган ҳолатлардан келиб чиққан ҳолда ҳамда томонлар ўртасида шундай келишув мавжуд бўлган ҳолларда амалга оширилиши лозимдир.

Нотариуслар ижро хатларини ёзиш жараёнида қуйидаги ҳолатларни аниқлаши лозим:

1. тақдим этилган ҳужжатлар бўйича ижро хатларини ёзиш Вазирлар Маҳкамаси томонидан белгилаб берилган рўйхатга кириш ёки кирмаслиги;

2. ушбу ҳужжатлар тегишли тартибда расмийлаштирилган ва ишончли бўлиб ҳисобланадими;

3. тақдим этилган ҳужжатлардан низосиз ундирувни амалга ошириш мумкин эмаслиги;

4. ижро хатларини беришнинг қонуний муддатига риоя қилинган қилинмаганлиги;

Юқорида кўрсатилган ҳар бир ҳолат ўзининг аниқ тасдиғини топгандагина нотариуслар ижро хатларини амалга оширадilar. Ижро хатларини ёзиш ёки уларни амалга оширишни рад қилиш устидан фуқаролик процессуал қонунчилигига асосан манфаатдор шахслар томонидан судга мурожаат қилиниши мумкин бўлиб, судларда бундай тоифадаги ишлар алоҳида тартибда кўриб ҳал қилинади. Агар қарздор унга нисбатан амалга оширилган ижро хати юзасидан низолашадиган бўлса, яъни ҳуқуқ тўғрисида низо пайдо бўлса, бундай ҳолларда у судга даъво билан мурожаат қилиш ҳамда ишнинг даъво тартибда кўриб чиқилишини талаб қилишга ҳам ҳақлидир.

Умумий қоидага асосан ижро хатларига асосан ижро ишини юритиш тартиби Ўзбекистон Республикасининг “Суд ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонуни¹ тартибда ҳал қилинади. Аммо нотариус ижро хатларига асосан ижро ишини юритиш суд ижрочилари томонидан аксарият ҳолларда қонунда аниқ кўрсатилмаганлиги сабабини рўқач қилиб рад қилинади.

Ўзбекистон Республикасининг “Суд ҳужжатлари ва бошқа органлар ҳужжатларини ижро этиш тўғрисида”ги Қонунининг 5-моддаси 4,5-бандларида суд ижрочилари томонидан мажбурий ижро этилиши лозим бўлган нотариал идоралар томонидан тақдим этилган ҳужжатлар қайд этилган. Бунга асосан алиментлар тўлаш тўғрисидаги нотариал тарзда тасдиқланган келишувлар ҳамда нотариусларнинг ижро хатлари суд ижрочилари томонидан мажбурий тартибда ижро этиладиган

ҳужжатлар сифатида эътироф этилади. Ижро хатларини ёзиш орқали амалга ошириладиган мажбуриятни ижро этиш қарздордан мулкни олиб қўйиш тарзида содир этилса-да, аслида у ўз мазмун моҳиятига кўра қарздордан ўзга шахснинг мол-мулкни мажбурий олишни назарда тутди.

Ўзбекистон Республикасининг амалдаги Фуқаролик кодексининг 289-моддаси 7-бандига асосан ломбардда ашёлар гарови билан таъминланган кредит суммаси белгиланган муддатда қайтариб берилмаган тақдирда, ломбард нотариуснинг ижро ёзуви асосида имтиёзли бир ойлик муддат ўтганидан кейин гаровга қўйилган мол-мулкни белгиланган тартибда сотишга ҳақли. Ушбу ҳолатларда ижро хатларини амалга ошириш учун ломбардларнинг таъсис ҳужжатлари (Низом, рўйхатдан ўтганлик ҳақида гувоҳнома), лицензияси, юридик шахс номидан нотариал ҳаракатларни амалга оширишга ариза, тегишли шахсларга бериладиган ишончнома ҳамда ваколатномалар нотариал идорага тақдим этилиши лозим бўлади.

Фуқаролик муомаласида амалдаги Фуқаролик кодексининг 562-моддасига асосан прокат шартномаси бўйича мол-мулкдан фойдаланганлик ҳақи бўйича ижарага олувчининг қарзлари нотариуснинг ижро ухтати асосида сўзсиз ундириб олиниши белгиланган. Бундай ҳолдаги ундирувни амалга оширишда ҳам бирор бир алоҳида тартиб белгиланмасдан уни нотариуслар одатдаги тарзда бажарадилар.

Шуни алоҳида таъкидлаш лозим бўладики, “Нотариат тўғрисида”ги Ўзбекистон Республикаси Қонунининг 76-80-моддаларида белгиланган қоидалар нотариуслар томонидан ижро хатларини амалга оширишда етарли асосларни белгилаб бермайди². Аммо Ўзбекистон Республикаси Адлия Вазирлиги томонидан ишлаб чиқиб тасдиқланган 1997 йил 28 апрелдаги “Ўзбекистон Республикаси давлат нотариал идораларининг нотариуслари ва хусусий амалиёт билан шуғулланувчи нотариусларнинг нотариал ҳаракатларни амалга ошириш тартиби тўғрисида”ги Қўлланмасида³ нотариуслар томонидан ижро хатларини амалга оширишнинг айрим процессуал хусусиятлари белгиланган бўлса-да, ушбу муносабатларни бевосита қонун нормалари билан тартибга солиш лозим деб ҳисоблаймиз.

Шундан келиб чиқиб, қонунда нотариус ижро хатини амалга ошириш жараёнида нафақат тақдим этилган ҳужжатларда қарздорликни тасдиқловчи ҳолатларнинг мавжуд эканлигини балки, қарздорда ушбу ҳолатга нисбатан қаршилиқнинг бор ёки йўқлигини тегишли сўров юбориш асосида аниқлаши ҳам лозимдир. Нотариусларнинг ижро хатларини амалга ошириш тарзидаги нотариал ҳаракати мажбурият ҳуқуқий муносабатларини бошланиши ҳамда уларнинг ихтиёрий ижро этилиши эса қарздорнинг мажбурият ҳуқуқий муносабатларининг тугатилишига асос бўлади.

Юқорида келтирилганлардан хулоса қилиш мумкинки нотариуснинг ижро хатлари институти инсофсиз қардорлардан пул маблағларини ундириш орқали жисмоний ва юридик шахсларнинг шартномавий ва молиявий интизомга риоя қилишини таъминлаши, уларнинг ўз мажбуриятлари бўйича вазобгарлигини оширишга шунингдек тўловларнинг ўз вақтида амалга оширилишини таъминланишига ҳамда

¹ Собрание законодательства Республики Узбекистан, 2001 г., N 21 ст. 145.

² Ўзбекистоннинг Янги қонунлари №15. Тошкент: “Адолат” 1997 йил, Б-35-36.

³ Қаранг.: Ўзбекистонда нотариат. Т.: Адолат, 1998й. 97 – 191-бетлар.

шу орқали фуқароларнинг ҳуқуқий онг даражасининг ошишига хизмат қилади.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует сущность нотариальных действий.

В основной части статьи рассматриваются исполнительные письма в нотариальных действиях.

В заключении автор вносит свои предложения по совершенствованию указанных отношений.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes essence of notarial actions.

In the basic part of the article executive letters in notarial actions are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of the specified relations.

Ш.С. Шамшетов
кандидат юридических наук

РАЗНОВИДНОСТИ КРЕДИТНОГО ДОГОВОРА ПО ГРАЖДАНСКОМУ КОДЕКСУ РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН

Сторонами может быть заключен договор, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (**договор предоставления вещей в кредит**) (ст.747 ГК). Данному виду договора посвящена лишь одна статья в Гражданском кодексе, что создает неясность при его применении. Распространение на этот институт правил о договоре кредита (§2 главы 41 ГК) позволяет применять данную норму закона на практике.

Договор о предоставлении вещей в кредит отличается от непосредственного кредитного договора по субъективному составу. Предоставление вещей в кредит может быть осуществлено любым лицом. В качестве кредитора в кредитном договоре выступают лишь банки и иные кредитные организации (ч.1 ст.744 ГК), поскольку кредитование является предпринимательской деятельностью и подлежит обязательному лицензированию.

Далее следует сказать о предмете договора о предоставлении вещей в кредит. Кредитор обязуется передать вещи, определенные родовыми признаками (ст.747 ГК). Это полностью исключает возможность использования в качестве предмета обязательственные права на вещи или индивидуально-определенные вещи. Относительно последних заметим, что если в качестве предмета в договоре фигурируют вещи, обладающие индивидуальными признаками, то в таких случаях целесообразно использовать механизм договоров ссуды (глава 36 ГК), имущественного найма с правом выкупа (ст.556 ГК) или лизинга (§6 главы 34 ГК), которые наиболее полно отвечают данным хозяйственным отношениям.

Несмотря на заимствование правил о кредите (дабы указать на особый субъективный состав, следует использовать понятие "банковский кредит"), предметом договора о предоставлении вещей в кредит не могут быть также и денежные средства¹.

Отношения сторон в этом случае могут быть урегулированы двумя способами: либо договором займа, либо договором о предоставлении вещей в кредит. Рассмотрим различия между этими на первый взгляд сходными договорами.

Главная особенность договора займа - его реальный характер: момент заключения договора связан непосредственно с моментом передачи в собственность заемщика вещи, являющейся предметом договора. Иными словами, их передача является элементом процедуры оформления реального договора займа и условием вступления его в силу. Договор же о предоставлении вещей в кредит, подобно любому кредитному соглашению, включает лишь обязательство кредитора во исполнение договора передать должнику определенные сторонами товарно-материальные

¹ Суханов Е.А. Посреднические и кредитно-финансовые сделки в новом Гражданском кодексе Российской Федерации. - М.: Центр деловой информации еженедельника "Экономика и жизнь", 1996. С.43.

ценности, то есть "является разновидностью консенсуального займа"¹.

Немало споров вызывает вопрос о способе возврата данного кредита. Наиболее распространено мнение, согласно которому в обязанности должника входит необходимость вернуть в оговоренные с заемщиком сроки товарно-материальные ценности точно такого же рода и качества в объеме, увеличенном на сумму процентов².

В связи с тем, что к договору кредита применяются правила о банковском кредите, заемщик по данному договору обязан уплатить стоимость переданных ему вещей, а также проценты (ч.1 ст.744). Основной целью предоставления вещей в кредит является отчуждение, реализация какого-либо имущества, что вытекает из характера передаваемого имущества (как правило, это сырьевые материалы). Несомненно, такая позиция придает договору о предоставлении вещей в кредит черты договора купли-продажи. Но основное преимущество такого механизма состоит в том, что у сторон нет необходимости новировать договор купли-продажи в заемное обязательство (ст.742 ГК), так как предоставление вещей в кредит уже является разновидностью заемного обязательства.

Порядок оплаты данного кредита носит произвольный характер. Следует иметь в виду, что срок оплаты не совпадает по времени с моментом передачи предмета договора. Это дает основание рассматривать такой кредит в совокупности с коммерческим, что имело место в советской цивилистической литературе³. Такое утверждение приобретает особое значение при обсуждении вопроса об отнесении издержек, связанных с получением кредита, на себестоимость продукции, о чем речь пойдет далее. В целом же порядок оплаты во многом определен экономической сущностью этого института.

Несколько слов о форме договора о предоставлении вещей в кредит. Как и в случае с банковским кредитом, договор о предоставлении вещей в кредит требует обязательной письменной формы. Несоблюдение данного требования закона может повлечь недействительность договора о предоставлении вещей в кредит и, следовательно, не порождает каких-либо последствий у контрагентов.

Условия о количестве, качестве, ассортименте, комплектности и других параметрах вещей, предоставляемых по договору о предоставлении вещей в кредит, определяются правилами о договоре купли-продажи, если только стороны кредитного соглашения не оговорили иные условия. Это объясняется тем, что речь при этом идет об отчуждении данных вещей в собственность заемщика (ст.747 ГК). Это важное положение вытекает из характера предоставляемого кредита: вещи, определенные родовыми признаками (ст.732, 747 ГК).

Другая важная особенность договора о предоставлении вещей в кредит, которая была заимствована у банковского кредита, состоит в праве кредитора (за-

емщика) отказаться от предоставления (получения) кредита.

Отметим, что если право кредитора отказать в предоставлении кредита носит императивный характер и не может быть ограничено, то право заемщика может быть ограничено договором или каким-либо правовым актом (ст.746 ГК). Законодатель стоит прежде всего на защите интересов кредитора, когда ему предоставляется такое право в случае признания заемщика неплатежеспособным, невыполнении им обязанностей по обеспечению кредита, нарушении предусмотренной договором обязанности целевого использования кредита, а также в других случаях, предусмотренных договором.

Отказ от получения кредита заемщиком должен быть совершен до установленного договором срока, который может быть определен сторонами в договоре. После наступления этого срока отказ считается недействительным. Наряду с этим может быть предусмотрена обязанность заемщика в случае отказа возместить убытки, поскольку кредитор лишается тех средств, на которые он вправе рассчитывать при выполнении заемщиком условий договора.

В процессе предпринимательской деятельности хозяйствующие субъекты придают большое значение возможности максимально увеличить свой оборотный капитал. Одним из таких способов является **коммерческий кредит**, определяемый экономистами как форма краткосрочного финансирования. С другой стороны (то есть со стороны продавца), такое кредитование служит одним из важнейших инструментов конкурентной борьбы, позволяющих привлечь значительное число клиентов.

Отметим некоторые преимущества коммерческого кредита как инструмента краткосрочного финансирования. Пожалуй, главное из них - его доступность. Кредиторская задолженность большинства фирм представляет собой форму непрерывного кредитования. В этом случае нет необходимости формально организовывать финансирование, оно уже имеет место. Если в настоящее время фирма использует скидку, возможно дополнительное кредитование посредством уплаты по счетам точно в установленный срок. При этом не нужно вести переговоры с поставщиками, решение принимает фирма.

Использование механизма договора банковского кредита влечет за собой трудности, связанные, прежде всего, со значительно более высокими издержками и, как правило, необходимостью изъятия из оборота определенного объема имущества (например, при залоге). Кредитор может устанавливать некие ограничения и требовать гарантий. При коммерческом кредите тоже возможны ограничения, но практически они маловероятны. Коммерческий кредит - наиболее гибкая форма финансирования: фирме не нужно выписывать вексель или предоставлять обеспечение, приспосабливаться к точной схеме процесса платежа по векселю. Как правило, поставщик к сбоям в выплатах относится менее категорично, чем банкир или иной кредитор.

Коммерческий кредит - новый институт гражданского права. Необходимость выделения из ранее существовавшего общего понятия товарного кредита⁴ вызвана в определенной степени неурегулированно-

¹ Гражданское право. Учебник. Часть 2 / Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. - М.: Проспект, 1997. - с.438.

² См., например: Бойкова М., Кампфер Ю. Заемные и кредитные отношения в свете нового Гражданского кодекса РФ (правовое регулирование и бухгалтерский учет). - Финансово-правовой абонемент. Выпуск 21, октябрь 1996.

³ См., например: Финансово-кредитный словарь. В 3-х т. Т.2. - с.59-60.

⁴ См., например: Краткий внешнеэкономический справочник, - М.: Международные отношения. 1988. - с.82-83.

стью отношений, затрагивающих условия и порядок расчетов между контрагентами.

Таким образом, коммерческий кредит, являясь специфической разновидностью кредитного договора, по сути представляет не самостоятельную сделку заемного типа, а специальное условие о порядке проведения расчетов, содержащееся в возмездном договоре.

Коммерческий кредит означает кредитование, осуществляемое самими участниками производства и реализации товаров (работ, услуг) в виде предоставления отсрочки, рассрочки платежа, предварительной оплаты товара (работы, услуги) либо аванса (ст.748 ГК).

Коммерческим кредитованием можно считать всякое несовпадение во времени встречных обязанностей по заключенному договору¹. Представляется, что любой договор купли-продажи, аренды, перевозки, оказания услуг может включать подобные условия оплаты. Это весьма удобно как для отчуждателя (услугодателя) при предварительной оплате или авансе, так и для приобретателя (услугополучателя) в случае отсрочки или рассрочки платежа.

Основное условие коммерческого кредитования - это то, что в качестве коммерческого кредита рассматривается только кредит, предоставляемый не по самостоятельному заемному обязательству (договору займа, кредитному договору, договору о товарном кредите), а во исполнение договоров на реализацию товаров (выполнение работ, оказание услуг).

В статье 748 ГК названы типичные случаи коммерческого кредита в его юридическом значении: аванс, предварительная оплата, отсрочка или рассрочка оплаты товаров (работ, услуг).

Авансом принято считать денежную сумму, уплачиваемую в счет денежного обязательства вперед и не носящую обеспечительного характера (как, например, задаток).

Предварительная оплата - полная или частичная оплата покупателем товара до его передачи продавцом в срок, установленный договором. Сравнивая эти две формы организации расчетов, приходим к выводу, что каких-либо различий между ними не существует: понятие "аванс" указывает лишь на отсутствие обеспечительного свойства, а "предварительная оплата" - на необходимость первоочередной передачи денег (денежных средств) до передачи товара (выполнения работы, оказания услуги).

Отсрочка платежа - способ погашения задолженности при котором ее внесение в полной сумме переносится на срок более поздний, чем предусмотрено договором.

Рассрочкой платежа считается такой способ оплаты товаров (работ, услуг), при котором платеж производится не в полной сумме их стоимости, а по частям. Коммерческий кредит может быть также предоставлен в вексельной форме без права оборота, по открытому счету или на основе аккредитива. Данные способы во многом производны от предусмотренных ч.1 ст.748 ГК, хотя каждый из них имеет своеобразное функциональное назначение.

Вексельный кредит оформляется в виде переводного векселя (тратты), выставленного продавцом,

который акцептуется покупателем по получении товарораспорядительных или иных документов (например, warrant), либо в виде простого векселя (соло), составленного покупателем.

При кредите по открытому счету поставщик относит стоимость отгруженной продукции на дебет счета, открытого им покупателю, который погашает свою задолженность в сроки, указанные в договоре (например, раз в квартал).

Аккредитив с рассрочкой платежа предполагает способ оплаты товаров в соответствии с §3 главы 45 ГК "Расчеты по аккредитиву". В данном случае продавец после передачи документов в банк получает не полную стоимость отгружаемых товаров, а лишь часть, остальная сумма выплачивается в порядке и в сроки, предусмотренные платежными инструкциями.

Наиболее распространен акцептный кредит, при котором продавец получает возможность выставить в банк векселя на определенную сумму в рамках кредитного лимита. Банк акцептует векселя, гарантируя их оплату должником в установленный срок. Акцептный кредит может выступать как акцептно-рамбурсный, когда в пределах согласованных лимитов кредитования банк получателя выставляет безотзывные аккредитивы на банк, который принимает обязательства акцептовать переводные векселя и оплатить их по наступлении срока.

После отгрузки товара поставщик направляет платежные и товарно-транспортные документы в свой банк, который акцептует переводной вексель и учитывает его, выплачивая поставщику стоимость товара за вычетом учетной ставки и акцептной комиссии. При наступлении срока последний держатель тратты предъявляет ее к оплате в банк поставщика, который осуществляет платеж за счет возмещения, полученного в банке получателя.

В целом же к коммерческому кредиту применимы правила о займе и кредите, если только иное прямо не предусмотрено в содержании договора и не противоречит существу возникающего на его основе обязательства.

Прежде всего, речь идет о способе оформления такого кредита. Здесь следует применять правило ст.733 ГК, устанавливающее устную форму, кроме случаев, когда займодавцем вещей будет юридическое лицо и если такой договор заключен между гражданами и его сумма не менее чем в 10 раз превышает установленный законом минимальный размер заработной платы. На практике предпочтительна простая письменная форма, которая не требует подписания единого документа.

При начислении процентов по коммерческому кредиту также применимо общее правило ч.1 ст.734 ГК, возлагающее на должника обязанность уплачивать проценты в размере и порядке, определенных договором. За просрочку, независимо от выплаченных процентов с момента просрочки исполнения денежного обязательства, к должнику применяется ответственность, предусмотренная ст.327 ГК (ч.2 ст.736 ГК). Подобным же образом разрешен вопрос о последствиях несоблюдения сторонами договора купли-продажи товара с предварительной оплатой (ч.4 ст.420 ГК), в кредит (ч.4 ст.421 ГК).

Коммерческое кредитование имеет определенные недостатки и сопряжено с кредитными и валютными рисками, связывает оборотные средства и ухудшает балансовые показатели и платежеспособность

¹ Гражданское право. Учебник. Часть 2. / Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. - с.438.

кредитора. Оно предполагает существование доверительных отношений между контрагентами. Отсюда другое название коммерческого кредита - фирменный кредит. Фирменный кредит, как правило, гибко сочетается с банковским¹.

Следует также заметить, что каких-либо требований к форме оплаты коммерческого кредита и процентов по нему действующее законодательство не содержит. Таким образом, возможно отнесение на себестоимость процентов, которые были оплачены путем предоставления отступного не в денежной форме (например, поставки товаров и т.д.), а также путем зачета взаимных требований.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of the credit contract.

In the basic part of the article questions of the Version of the credit contract by the Civil code of the Republic of Uzbekistan are considered.

In the conclusion the author specifies in existing lacks of credit contracts.

У.К. Эгамбердиев

Преподаватель юридического факультета СамГУ

СОВРЕМЕННЫЕ ДЕБАТЫ ПО ПОВОДУ ЭФФЕКТИВНОСТИ ИНСТИТУТА РЕАБИЛИТАЦИИ

Реформа законодательств по банкротству в последние годы широко обсуждалась во многих странах мира, и одним результатом этих дебатов стало существенное развитие процедур реабилитации несостоятельных компаний. Как указывается в Законодательных пояснениях ЮНСИТРАЛ по несостоятельности, одной из целей эффективного законодательства по банкротству должно быть «предоставление равной возможности выбора для компаний в кризисной ситуации между ликвидацией и реабилитацией, и при этом кредиторы не должны не по своей воле получить меньше, чем они могли бы получить при ликвидации компании»².

Типично реабилитация, включая ее наиболее распространенную разновидность, как внешнее управление, в основном состоит из выполнения плана восстановления, чтобы позволить фирме продолжить свое существование. Хотя наиболее знаменитые и впервые получившие широкое практическое применение правила по реабилитации содержатся в Главе 11 американского Закона «О банкротстве», в настоящее время подобные разделы уже могут быть найдены в законодательствах других стран. В Великобритании реабилитация указывается как «administration» («администрирование»), в Германии – «insolvenzplan», во Франции – «reglement amiable» и «redressement judiciaire», а в Италии – «amministrazione controllata».

Как указал суд США в ходе рассмотрения дела «Canadian Pacific Forest Products Ltd vs. JD Irving Ltd», «цель Главы 11 (Закона США «О банкротстве» от 1976г.) состоит в том, чтобы предоставить должнику юридическую защиту, необходимую, чтобы дать ему возможность реорганизоваться, и таким образом предоставить кредиторам полезную сторону реабилитации, а не возможность более «худого» удовлетворения неуплаченных долгов через ликвидацию»³.

Однако, в то же время, эффективность процедур реабилитации была не раз поставлена под сомнение, как с точки зрения ее восстановительных способностей, так и с макроэкономической точки зрения в целом.

Критики реабилитации считают, что это неэффективная процедура, которая лишает банкротство его главной цели – перераспределения активов должника в сторону более производительного использования. Реабилитация, как считают они, увеличивает социальные издержки банкротства, вместо того, чтобы уменьшить их.

Как утверждается, если компания сталкивается с экономическими трудностями, то самое простое и самое эффективное решение состоит в том, чтобы вывести компанию из этих «страданий», т.е., закончить ее существование. Если бизнес больше не жизнеспособен, то логичным было бы решение просто

¹ Основы договорных отношений в экономическом пространстве СНГ. Энциклопедия международных контрактных отношений. / Под ред. М.Б.Биржакова. - М.- СПб.: ФИЛИНЪ, 1997. - с.313.

² См.: UNCITRAL Legislative Guide on Insolvency Law. – P.14.

³ См.: Canadian Pacific Forest Products Ltd vs. JD Irving Ltd (1995) 66 F 3d 1436. – P.1442.

закрывать его, как, например, если компания производит товары и услуги, для которых нет спроса на рынке¹.

Кроме того, сохранение неблагополучных компаний или помещения их в «реанимацию», а также, этот механизм «возвращения к жизни» может принести немного пользы промышленности, в которой они работают. Это может повредить конкурентам, заставляя их конкурировать с компаниями с урезанными долгами, в целом неэффективными, и при этом необоснованно переполняя рынок. На практике такая ситуация действительно и произошла с авиакомпаниями США².

Ведь, конечно, необходимо учесть, что одна из основных особенностей рыночной экономики заключается в том, что некоторые компании оказываются неконкурентоспособными. Принуждение инвесторов держать их активы взаперти, тогда как другие компании могли бы воспользоваться средствами инвесторов с большей эффективностью, может привести к падению стимулов для инвестирования³.

Но в то же время, как показывает обзор современной литературы, многие авторы утверждают, что указанные критики банкротства не соответствуют современным реалиям, с чем мы также согласны.

Начнем нашу аргументацию в пользу эффективности процедур реабилитации с рассмотрения конкретного случая. Взять, к примеру, процедуру реабилитации в юрисдикции США, учитывая, что эта страна считается наиболее продолжительной, и соответственно оптимальной с точки зрения выявления возможностей законодательства по реабилитации в современных экономических условиях. Одним из наиболее наглядных примеров современной практики реабилитации компаний в США может послужить банкротство ресторана, казус которого известен как «In re 26 Trumbull Street»⁴ (т.е., перев.с англ. «Дело по Улице Тримбул 26»), когда этот ресторан был дважды подвержен процедурам реструктуризации в 1980-х годах.

В 1980г. ресторан Хуббардс Парк (Hubbard's Park) был впервые открыт, и первые несколько лет его бизнес процветал, он всегда имел немало клиентов. Затем ресторан был продан другому владельцу, и после этого его благосостояние резко упало. В течение года ресторан закрылся и объявил о своем банкротстве. Тогда считалось, что проблемы Хуббардс Парк могли быть связаны с плохим управлением.

К нему была применена процедура реабилитации по Главе 11 Закона США «О банкротстве», в результате которой ресторан был продан новому владельцу.

После этого Хуббардс Парк успешно проработал еще некоторое время. Надо отметить, что при продаже ресторана его оборудование было еще новым, и к тому же интерьер его также был в хорошем состоянии, так что даже при последующем его открытии он не обновлялся. Отсюда можно сделать вывод, что неудача бизнеса ресторана до первой процедуры банкротства было результатом его неэффективного управления.

После некоторого времени удачной деятельности, ресторан снова подал заявление о признании его

банкротом. Теперь администратору уже пришлось продать ресторан «по частям». К тому времени потенциальные инвесторы уже не хотели платить за ресторан ту же цену, что и при первой процедуре банкротства, так как считали, что ресторан уже исчерпал свои маркетинговые возможности. Улица Тримбул 26 славилась перспективными ресторанами, которые могли принести немало прибыли. Но даже это не смогло заинтересовать инвесторов. В итоге ресторан был куплен за очень низкую цену, заново перестроен, назван как «Витос Парк» (Vito's Park), и только после этого заново продолжил успешный бизнес.

Время между двумя реабилитациями было весьма коротко, и при этом конкретные активы ресторана не были подвержены сильному износу. Однако в первый раз покупатель пожелал внести определенную плату, чтобы приобрести оборудование ресторана и обстановку, наряду с арендой его места, а во второй раз активы были проданы по частям за очень маленькую долю цены, полученной при первой продаже. Различие между первым и вторым банкротством показывает, что ценность одного и того же функционирующего предприятия может существенно варьировать, а традиционные реорганизации могут мало повлиять на это.

Первое, что показывает случай с рестораном Хуббардс Парк – то, что с развитием экономики, в большой степени сменилась и природа понятия ценностей, а это, в свою очередь, отразилось и на балансе интересов в современных процедурах банкротства⁵.

Как было отмечено Отделом Международного валютного фонда по правовым вопросам, «в современной экономике, степень, до которой ценность предприятия может быть максимизирована посредством ликвидации ее активов, была значительно уменьшена. В обстоятельствах, при которых ценность компании все больше и больше состоит из технического ноу-хау и его известного имени, а не из физических активов, сохранение человеческих ресурсов предприятия и его деловых отношений может быть для кредиторов важнее, если они желают максимизировать ценность своих требований».

В классическом понимании, под ценностями понимались материальные средства, как, к примеру, в случае банкротства компании Железнодорожные линии США, когда основной ценностью считались сами железные дороги и использованные на их построение материалы⁶. В современных экономических условиях оценке подлежат уже не только материальные, но и нематериальные ресурсы. Как указывают в своем исследовании Лин Лопуки и Вильям Витфорд⁷, целью современного законодательства по банкротству стало не только сохранение материальных, но и нематериальных ценностей.

⁵ Для примера, см.: Harvey R. Miller & Shai Waisman, The Erosion of Debtor Protections in the Face of Expanding Creditors Rights and Control//Remarks at the NYU Workshop on Bankruptcy and Business Reorganization. September 2, 2003. Также, см.: Elizabeth Warren. Jay L. Westbrook, Secured Party in Possession//22 AM. BANKR. INST. J. 12, 12. – September. 2003.

⁶ См.: Gerard McCormack. Corporate Rescue Law in Singapore and the Appropriateness of Chapter 11 of the US Bankruptcy Code as a Model// Singapore Academy of Law Journal. (2008) 20 SAcLJ.

⁷ См.: Lynn M. LoPucki. William C. Whitford. Patterns in the Bankruptcy. Reorganization of Large, Publicly Held Companies//78 Cornell L Rev. 1993. – P. 597.

¹ См.: Michelle J White, "Does Chapter 11 Save Economically Inefficient Firms" (1994) 72 Wash U LQ. – P.1319.

² См.: Robert K Rasmussen, "The Efficiency of Chapter 11" (1991) 8 Bankruptcy Developments Journal 319. – P.320–321.

³ См.: Baird & Jackson (1984) 51 U Chi L Rev 97. – P.102.

⁴ См.: 77 B.R. 374 (Bankr. D. Conn. 1987).

Материальную ценность нематериальные ресурсы получают в результате затрат материальных ресурсов на их создание. К примеру, если обратить внимание на расходы современной компании на поддержание и развитие своей предпринимательской деятельности, то кроме расходов на обслуживание оборудования, выдачи зарплат, и покупки сырья, значительные расходы делаются на маркетинг, рекламу, организацию и управление производством, подготовку кадров, установление бизнес связей и др. И если при ликвидации компании отдельно взятое оборудование или здание еще может иметь ценность, то остальные расходы в данном случае превращаются в проигрыш¹.

Поэтому, как показывает обзор современной практики корпоративных реорганизаций, единственным способом получить отдачу от этих расходов становится либо сохранение предприятия в той или иной форме, либо использование этих ресурсов, пока они не утратят свою ценность². Оба способа, соответственно, можно применить только путем реабилитации, которая, в отличие от ликвидации, является своеобразным механизмом, позволяющим достичь этих целей.

К тому же, мировая практика показывает, что огромное количество компаний, ставших банкротами, практически не имеют материального имущества. Как отмечают Д. Баирд и Р. Расмуссен, в современной экономике фирмы зачастую не владеют крупным имуществом. Нередко это происходит из-за того, что, во-первых, осуществляемый ими бизнес не требует наличия большого количества имущества, как это происходит, скажем, в секторе услуг, а во-вторых, имущество часто может быть арендовано, как это, например, делают современные фирмы, которые арендуют недвижимость в качестве производственных помещений и территорий, или же, как например, многие современные авиалинии, в которых используются арендованные самолеты³. И, поскольку ликвидация такого предприятия практически ничего не дает его кредиторам, у них неизбежно остается один путь – это обратиться к процедурам реабилитации.

К тому же, как показывает случай с рестораном Хуббардс Парк, а также практика реабилитации компаний в США, предприятия, которые действительно не имеют шансов продолжить нормальную предпринимательскую деятельность, неизбежно ликвидируются. Об этом свидетельствует и случай с банкротством компании Pillowtex's⁴, когда кредиторы желали оставить компанию в действии, но в конечном итоге реорганизация компании не удалась, и практически она была ликвидирована. Как видим, критика процедур реорганизации не является вполне корректной.

Другой важный вывод, который мы сделали, изучив современную литературу и практику по реабилитации, состоит в том, что понятие реабилитации в некоторой степени изменило свою сущность, ибо в

традиционном понимании под реабилитацией понимается попытка сохранения самого должника.

Как показывает наш обзор статистики, приведенной в Интернет ресурсе «Базы данных по исследованиям по банкротству» (Bankruptcy Research Database)⁵, в 2002 г. в США по 93 компаниям осуществлялись процедуры банкротства с применением реабилитации. В результате применения процедур реабилитации, в 52 компаниях (всего из 56% дел о реабилитации) дело закончилось продажей части имущества. Из них 45 компаний в результате продажи их имущества прекратили свое существование, а в остальных 7 компаниях, хотя они и продолжили свое существование, часть имущества была все же продана.

На первый взгляд, рассмотрев данную статистику можно прийти к выводу, что процедуры реабилитации неэффективно выполняют свою роль даже при такой «продолжительной» юрисдикции, как США, если в конечном итоге столь большое количество компаний не может быть сохранено.

Однако, как указывают многие авторы, конечный исход большинства реорганизаций бывает уже известен с самого начала. Т.е. большинство компаний специально выбирают реорганизацию, даже если в конечном итоге они планируют ликвидироваться, и соответственно, это значит, что в современной практике реабилитация рассматривается уже не только как способ спасти бизнес или компанию, но и как эффективный инструмент ликвидации, от которого кредиторы получают большую отдачу, нежели от ликвидации.

Из сказанного, можно также сделать вывод, что даже если компания имеет значительное количество материальных ресурсов, то и в этом случае, как показывает практика, процедуры реабилитации часто являются оптимальным способом получить максимум выгоды, даже когда конечной целью является ликвидация, ибо, во-первых, как указывалось, предприятие, будучи целым, часто представляет большую ценность, и при относительно небольшом перепрофилировании производства можно достичь значительной отдачи от существующего производственного комплекса, а, во-вторых, в случае продажи предприятия в качестве имущественного комплекса, согласно утверждениям многих американских предпринимателей, в ходе процедуры реабилитации они получали возможность для торгов.

Интересной представляется точка зрения по этому поводу Матхиаса Кахла⁶. Ныне в литературе по экономике банкротства распространено мнение о том, что применение Главы 11 американского Закона часто оказывается неэффективным, так как часто фирмы, прошедшие эту процедуру через некоторое время снова подают заявление о признании банкротом. Часто, как утверждает Кахл, это заявление является преднамеренным, так как кредиторы не уверены в выборе между ликвидацией и реабилитацией компаний. Причиной этого, Кахл считает то, что до открытия процедур банкротства кредиторы не имеют подробной информации о финансовом состоянии данной фирмы. Они имеют возможность получить эту информацию только после открытия производства по банкротству. А

¹ См.: Douglas G. Baird. Robert K. Rasmussen. The End of Bankruptcy//John M. Olin Law & Economics Working Paper No. 173. – P.15.

² См.: D Baird. R Picker. A Simple Noncooperative Bargaining Model of Corporate Reorganizations//1991. 20. J Legal Studies . – P. 315.

³ См.: Douglas G. Baird. Robert K. Rasmussen. Op.cit. – P.12.

⁴ См.: Pillowtex, Inc. vs. Debtors, Case No. 00– 4211 to: 00– 4234– SLR. 2002.

⁵ Документ расположен по адресу в Интернете: <http://lopucki.law.ucla.edu/index.htm>

⁶ См.: Matthias Kahl (2002), 'Economic Distress, Financial Distress, and Dynamic Liquidation// Journal of Finance, 57(1). 135– 68.

потому они чаще выбирают реорганизацию, позволив фирме просуществовать еще некоторое время, чтобы тщательно изучить ее финансовое состояние. А далее, при необходимости, фирма просто ликвидируется.

Таким образом, из рассмотренного выше материала можно сделать следующие выводы.

Во-первых, утверждение, будто бы процедура реабилитации нежелательна, ибо она позволяет сохранить нероботоспособным компаниям, является не совсем корректным. Как показывает практика банкротства компаний в США, которая считается наиболее «продолжниковой» юрисдикцией в мире, при всем желании часто оказывается невозможным сохранение компании, которая не приносит какую-либо выгоду, за исключением случаев с градообразующими предприятиями.

Во-вторых, в современных экономических условиях, при которых нематериальные ценности компании зачастую имеют большую ценность, чем материальное имущество, процедура реабилитации является единственным эффективным способом компенсации затрат на эти нематериальные ценности.

В-третьих, как показывает практика реорганизаций, в последнее время процедура реабилитации начали служить несколько большим целям, чем в их классическом понимании. Т.е., в современной практике процедуры реабилитации служат не только целям сохранения несостоятельного должника, но и наиболее эффективным способом ликвидации, при котором процедура реабилитации либо дает возможность повысить ценность предприятия перед тем, как его ликвидируют, либо, выполняет информационную роль, при которой кредиторы получают некоторое время для анализа фактического финансового состояния фирмы, и выявления реальной возможности восстановления ее платежеспособности.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept and essence of the institute of rehabilitation.

In the basic part questions of efficiency of the institute of rehabilitation are considered.

In the conclusion the author makes the offers and to a conclusion on perfection of institute of rehabilitation.

А. Гайбуллаев
ТДЮИ тадқиқотчиси

АВТОТРАНСПОРТ ВОСИТАСИ БИЛАН ЕТКАЗИЛГАН ЗАРАРНИ ҚОПЛАШ СУБЪЕКТЛАРИ

Автотранспорт воситалари билан етказилган зарарни қоплаш субъекти сифатида фуқаролик қонунчилигида биринчи навбатда автотранспорт ташкилотлари назарда туилади. ФКнинг 999-моддаси 2-қисмига мувофиқ, зарарни тўлаш мажбурияти ошиқча хавф манбаига мулк ҳуқуқи, хўжалик юритиш ҳуқуқи ёки оператив бошқарув ҳуқуқи ёхуд бошқа ҳар қандай қонуний асосда (мулкий ижара шартномаси, транспорт воситасини бошқариш ҳуқуқини берадиган ишоннома, тегишли органнинг унга ортиқча хавф манбаини топшириш тўғрисидаги фармойишига кўра ва ҳоказо) эғалик қилувчи юридик шахс ёки фуқарога юкланади.

А.Г.Быков ва Д.И.Половинчикнинг фикрига кўра, фуқаролик қонунчилиги ошиқча хавф манбаи бўлган автотранспорт воситасининг эгаси сифатида ташкилот ва фуқароларни эътироф этади. Бунда транспорт воситаси уларга мулк ҳуқуқи, оператив бошқариш, хўжалик юритиш ҳуқуқи ва бошқа асосларда (масалан, ижара, прокат шартномалари асосида ва ишоннома асосида) тегишли бўлади¹.

О.А.Красавчиков ошиқча хавф манбаи эгаси учун хос бўлган қуйидаги иккита хусусиятни ажратиб кўрсатади:

1. Юридик белги;
2. Моддийлик белгиси.

Биринчи белгининг ўзига хос хусусияти шундаки, унга кўра ошиқча хавф манбаининг эгаси бўлиб, муайян ошиқча хавф манбаидан фойдаланиш бўйича фуқаролик-ҳуқуқий ваколатларга эга шахс ҳисобланади. Бунда ошиқча хавф манбаи эгаси ва жабрланувчи олдида жавобгарлик субъекти сифатида, ошиқча хавф манбаини меҳнат муносабатлари асосида бошқараётган шахслар (ҳайдовчи) ни эътироф этиб бўлмайди. Шу сабабли ошиқча хавф манбаини ҳуқуқий жиҳатдан расмийлаштиришдан бошқа шасхга бериш юридик эганинг ўзгаришига олиб келмайди. Бунда ошиқча хавф манбаининг титул эгаси – мулкдор, тўла хўжалик юритиш ва оператив бошқариш ҳуқуқининг эгаси, ошиқча хавф манбаининг фактик эгаси томонидан етказилган зарар учун жавобгарликдан озод этилмайди². Бунда ошиқча хавф манбаининг титул эгаси ҳам фактик эгаси ҳам етказилган зарар учун жавобгарликка тортилишлари лозим. Кўпчилик мутахассисларнинг таъкидлашларича титул эга ва фактик эга бу вазиятда солидар жавобгар бўлиши лозим³.

Моддийлик белгиси эса шу билан изоҳланадики, унга кўра, ошиқча хавф манбаининг эгаси, бу –шундай манбаини реал эгаллаб турган шахсдир. Масалан, автомобил ижарага берилган бўлса-ю, автомобиль

¹ Быков А.Г., Половинчик Д.И. Основы автотранспортного права.-М.:Юрид.лит.1980.-275-276 с.

² Гражданское право. В 2 т. Том II. Полутом 2: Учебник/Отв.ред.Е.А.Суханов.-М.БЕК.2002.-418-419 с

³ Белякова А.М. Гражданско-правовая ответственность за причинение вреда (теория и практика) / Диссертация на соиск.учен.степ.док.юрид. наук в форме научного доклада, выполняющего также функции автореферата.-М.:1987.-123 с.

ҳайдовчиси ижарага берувчи билан меҳнат муносабатлари асосида боғлиқ бўлса, ижарага олувчини ошиқча хавф манбаи эгаси деб ҳисоблаш мумкин эмас.

Албатта автотранспорт ташкилотларини ошиқча хавф манбаи сифатида эътироф этилиш муҳим юридик аҳамият касб этади. Ҳозирги кунда автотранспорт ташкилотларига нисбатан мулкчиликнинг турли шакллари амал қилаётганлигини ҳисобга олиб давлатга тегишли автотранспорт ташкилотлари ва давлатга тегишли бўлмаган автотранспорт ташкилотларининг етказилган зарарни қоплашда бир хилда иштирок этишларини таъкидлаш лозим.

Ошиқча хавф манбасига нисбатан эгаликнинг бир шахсдан иккинчисига ўтиши ошиқча хавф манбасини бевосита назорат қилишнинг биринчи шахсдан иккинчи шахс ихтиёрига тўлиқ ўтишида ва зарар етказилганда янги эгаликнинг жавобгарлиги юзага келишида ифодаланади. Шунинг учун ҳам суд амалиётида, шундай ҳолат кузатиладики, масалан, автомобиль таъмирдан чиққанидан сўнг уни тузатишнинг текшириш мақсадида амалга оширилган синов пайтида зарар етказилган бўлса, бунинг учун автомобилни таъмирлаган ташкилот жавобгар бўлади. Агар ошиқча хавф манбаини бериш шартларига кўра аввалги эгаликнинг автомобилни назорат қилиш ҳуқуқи тўлиқ чекланмаган бўлса, етказилган зарар учун солидар жавобгарлик вужудга келади.

Автомобил транспорт соҳасидаги давлат ташкилотларининг фаолиятини мувофиқлаштириш, таркибий ва институционал ўзгартириш масалаларини ҳал қилиш, хизматлар бозорини шакллантириш ва ривожлантиришга ҳамда автомобиль ва дарё транспортда юк ва йўловчилар ташиш хавфсизлигини таъминлашга кўмаклашиш учун Ўзбекистон автомобиль ва дарё транспорти агентлиги ташкил этилган.

Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг 2004 йил 10 мартдаги 118-сон қарорига мувофиқ, «Ўзбекистон автомобиль ва дарё транспорти агентлиги тўғрисида» ги Низом¹ тасдиқланган ва унда агентликнинг вазифалари белгиланган.

Одатда автотранспорт ташкилотларининг зарарни тўлаш мажбурияти ФКнинг 985-моддасида кўзда тутилган бош деликт тамойилидан келиб чиқади. Зеро, мазкур модданинг иккинчи қисмида қонунда зарарни тўлаш мажбурияти зарар етказувчи бўлмаган шахсга юклатилиши мумкинлиги белгиланган ва ФКнинг 999-моддаси бу мажбуриятни автотранспорт ташкилотига юкалайди. Автотранспорт ташкилотларининг ўз ходимлари етказган зарари учун жавобгарлиги ходимнинг айбли ҳаракатидан қатъий назар белгиланади.

Агар автотранспорт воситасидан учинчи шахсларнинг айбли ҳаракатлари туфайли зарар етказилган бўлса, автотранспорт ташкилоти жавобгарликдан озод этилади. Масалан, автомобиль автотранспорт ташкилоти гаражидан ўғирлаб кетилган ва шу автомобиль орқали фуқаронинг ҳаёти ва соғлиғига зарар етказилган бўлса ҳам, гарчи зарар

етказиш воситаси ҳисобланган автомобилнинг эгаси автотранспорт ташкилоти ҳисобланса ҳам бунинг учун у жавобгар ҳисобланмайди. Бунда етказилган зарарни автомобилни ўғирлаб кетган шахс қоплаши лозим бўлади.

Мазкур ҳолат ФКнинг 999-моддасининг 5-қисмида қуйидагича ўз ифодасини топган: ошиқча хавф манбаининг эгаси шу манба етказган зарар учун, агар манба эгасининг тасарруфидан бошқа шахсларнинг ғайриҳуқуқий ҳаракатлари (ҳаракатсизлиги) натижасида чиқиб кетганлигини исботласа, жавобгар бўлмайди. Бундай ҳолларда ошиқча хавф манбаи томонидан етказилган зарар учун жавобгарлик манбани ғайриҳуқуқий эгаллаб олган шахснинг зиммасида бўлади. Бу манбани эгасининг тасарруфидан ғайриҳуқуқий тортиб олишда эгасининг айби бўлган тақдирда, жавобгарлик унинг эгасига ҳам, ошиқча хавф манбаини эгаллаб олган шахсларга ҳам юкланиши мумкин.

Баъзи ҳолатларда автомобиль учинчи шахсларнинг ҳуқуққа хилоф ҳаракатлари натижасида автотранспорт ташкилотининг назоратидан четга чиқиб кетган бўлса ҳам автотранспорт ташкилотига нисбатан зарарни қоплаш мажбуриятини юкалаш мумкин бўлади. Бунда ҳуқуққа хилоф ҳаркат орқали автомобилни автотранспорт ташкилотининг назоратидан олиб чиқиб кетган ва зарар етказган шахс билан бирга автотранспорт ташкилоти ўзига қарашли ошиқча хавф манбани етарли даражада назорат қила олмаганлиги учун жавобгар сифатида етказилган зарарнинг муайян қисмини қоплаши керак бўлади.

Бироқ бу ҳолатда иш вақти тугаган бўлишига қарамадан ҳайдовчи автомобилни автотранспорт ташкилотининг гаражига қўйиш ўрнига ўзининг шахсий эҳтиёжларини қондириш учун ёки фойда кўриш мақсадида кира қилиб юрган бўлса, бундай вазиятда гарчи ходим хизмат вазифасини бажармаётган бўлса ҳам етказилган зарар учун автотранспорт ташкилоти жавобгар бўлади. Зеро, бу ўринда ошиқча хавф манбаидан фойдаланувчи бевосита мулкдорнинг розилиги асосида ҳаркати амалга оширган ҳисобланади. Бунда автотранспорт ташкилотининг айби ўзига тегишли ошиқча хавф манбаини етарли даражада назорат қила олмаганилиги ва уларнинг сақланишига эътибор қаратмалаганлиги билан изоҳланади.

Агар автотранспорт ташкилоти автотранспорт воситасини прокатга ёки ижара (аренда) га берган бўлса жавобгарлик субъектини аниқлаш муайян ўзига хосликка эга бўлади. Масалан, прокат шартномасига мувофиқ, автомобилни ижарага олган шахс прокат нараси – автомобиль унга топширилган пайдан бошлаб, унга эгалик қилувчи ҳисобланади ва автомобиль автотранспорт ташкилотига қайтариб топширилган пайдан унинг эгалик қилиш ваколати тугайди. Шу муносабат билан мазкур вақт оралиғида содир бўлган ҳатти-ҳаракатлар учун автотранспорт ташкилоти эмас, автомобилни ижарага олувчи жавобгар ҳисобланади ва ўзи томонидан автомобилни бошқариш жараёнида етказилган зарарларни қоплаши лозим бўлади.

Автотранспорт воситасини ижарага бериш шартномаси мамлакатмиз фуқаролик қонунчилигига мувофиқ икки турга бўлинади ва бу ҳолат ФКнинг 564-моддасида қуйидагича ўз ифодасини топган:

- транспорт воситасини экипажи билан ижарага бериш шартномаси бўйича ижарага берувчи транспорт

¹ "Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами" 2004 йил, 10-сон, 120-модда.

воситасини вақтинча эгалик қилиш ва фойдаланиш учун ҳақ эвазига ижарага олувчига беради ва ўз кучи билан уни бошқариш ҳамда техник фойдаланиш бўйича хизмат кўрсатади.

Транспорт воситасини экипажсиз ижарага бериш шартномаси бўйича ижарага берувчи транспорт воситасини бошқариш ва техник фойдаланиш бўйича хизмат кўрсатмаган ҳолда вақтинча эгалик қилиш ва фойдаланиш учун ижарага олувчига ҳақ эвазига беради.

Транспорт воситаларини ижарага бериш шартномасининг икки турга бўлиш орқали тартибга солинишининг ўзига хослиги Р.Рўзиев таъкидлаганидек, иккила турда ҳам тарафларнинг ҳуқуқ ва мажбуриятларнинг турлича бўлишида акс этади¹.

Дарҳақиқат, транспорт воситаларини экипажи билан ижарага бериш ва экипажсиз ижарага бериш шартномаларида транспорт воситасини бошқариш, уни эксплуатация қилишда тарафлар турлича ҳуқуқ ва мажбуриятларга эга бўладилар.

Транспорт воситаси уни сақлаш, бошқариш ва техник фойдаланиш бўйича хизмат кўрсатган ҳолда (экипажи билан) ижарага берилганда ижарага берувчининг мажбуриятлари қуйидагича бўлади:

Ижарага берувчи шартнома амал қилиб турган бутун муддат давомида ижарага берилган транспорт воситасини тегишли ҳолатда сақлаши, шу жумладан жорий ва капитал таъмирлаши ҳамда зарур асбоб-ускуналарни бериши шарт.

Транспорт воситасини ижарага бериш шартномаси, унинг муддатидан қатъи назар, ёзма шаклда тузилиши шарт. Бундай шартномага ФК 539-моддасининг иккинчи қисмида назарда тутилган ижара шартномаларини рўйхатдан ўтказиш тўғрисидаги қоидалар қўлланилмайди. Зеро, транспорт воситалари кўчмас мулк ҳисобланмайди. Р.Рўзиев таъкидлаганидек, бу ерда С.Бобоқуловнинг фикрларига² қўшилиб бўлмайди. Зеро, юқорида таъкидлаганимиздек, РФ Гражданлик кодексининг 130 ва Қозоғистон Республикаси Гражданлик кодексининг 117-моддаларидан фарқ қилиб Ўзбекистон Республикаси ФКнинг 83-моддаси айрим турдаги транспорт воситаларини кўчмас мулк турига киритмайди. Шу сабабли автотранспорт воситаларини ижарага бериш шартномаси давлат рўйхатидан ўтказилмайди³.

Қонун ҳужжатларида белгиланган тартибда давлат рўйхатидан ўтказилиши лозим бўлган автотранспорт воситаларини ижарага бериш шартномаси нотариал тасдиқланган бўлиши керак

Ижарага берувчининг транспорт воситасини бошқариш ва техник фойдаланиш бўйича ижарага олувчига кўрсатилган хизматлари ҳажми транспорт воситасининг шартномада кўрсатилган ижара мақсадларига мос равишда нормал ва хавфсиз ишлатилишини таъминлаши шарт. Ижара шартномасида

ижарага олувчига кўрсатиладиган хизматларнинг янада кенгроқ доираси назарда тутилиши мумкин.

Транспорт воситаси экипажининг таркиби ва унинг малакаси тарафлар учун мажбурий бўлган қоидаларга ва шартномада белгиланган шартларга, борди-ю, тарафлар учун мажбурий бўлган қоидаларда бундай талаблар белгилаб қўйилмаган бўлса, - шундай турдаги транспорт воситасини ишлатишнинг одатдаги амалиёти талаблари ва шартнома шартларига жавоб бериши лозим.

Экипаж аъзолари ижарага берувчи билан меҳнат муносабатларини сақлаб қоладилар. Улар ижарага берувчининг транспорт воситасини бошқариш ва техник фойдаланишга доир кўрсатмаларига ва ижарага олувчининг транспорт воситасини тижорат мақсадида ишлатишга доир кўрсатмаларига бўйсунадилар.

Агар транспорт воситасини ижарага бериш шартномасида бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, экипаж аъзоларининг хизматига ҳақ тўлаш, шунингдек уларни сақлаш харажатлари ижарага берувчи зиммасида бўлади.

Агар транспорт воситасини ижарага бериш шартномасида бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, транспорт воситасини суғурта қилиш ва (ёки) унинг томонидан ёки уни ишлатиш муносабати билан етказилиши мумкин бўлган зарар учун жавобгарликни суғурталаш мажбурияти, бундай суғурталаш қонун ёки шартномага мувофиқ мажбурий бўлса, ижарага берувчи зиммасига юклатилади.

Транспорт воситаси уни сақлаш, бошқариш ва техник фойдаланиш бўйича хизмат кўрсатмаган ҳолда ижарага берилганида (экипажсиз) ижарага олувчининг мажбуриятлари қуйидагилар ҳисобланади:

Ижарага олувчи транспорт воситасини ижарага бериш шартномаси амал қилиб турган бутун муддат давомида ижарага олинган транспорт воситасини тегишли ҳолатда сақлаб туриши, жумладан уни жорий таъмирлаши, шунингдек, агар шартномада бошқача ҳол назарда тутилган бўлмаса, капитал таъмирлашни ҳам амалга ошириши шарт.

Ижарага олувчи ижарага олинган транспорт воситасини ўз кучи билан бошқаради, шунингдек ундан тижорат мақсадида ва техник фойдаланишни амалга оширади.

Агар шартномада бошқача тартиб назарда тутилган бўлмаса, ижарага олувчи ижарага олинган транспорт воситасини сақлаш, уни суғурталаш, шу жумладан ўз жавобгарлигини суғурталаш, транспорт воситасини ишлатиш билан боғлиқ харажатларни амалга оширади.

Экипаж билан ижарага берилган транспорт воситаси, унинг механизмлари, қурилмалари, жиҳозлари ва шу кабилар билан учинчи шахсларга етказилган зарар учун жавобгарлик, ФКнинг 57-боби қоидаларига мувофиқ, ижарага берувчи зиммасида бўлади. Ижарага берувчи зарар ижарага олувчининг айби билан етказилганлигини исботласа, учинчи шахсларга тўланган пул суммасини қоплашни ижарага олувчидан регресс тартибда талаб қилишга ҳақли.

Транспорт воситаси сақлаш, бошқариш ва техник фойдаланиш бўйича хизмат кўрсатмаган ҳолда ижарага берилганида транспорт воситаси, унинг механизмлари, қурилмалари, жиҳозлари ва шу кабилар билан учинчи шахсларга етказилган зарар учун ФКнинг 57-боби қоидаларига мувофиқ ижарага олувчи жавобгар бўлади.

¹ Рузиев Р.Д. Договорно-правовые проблемы имущественного найма в условиях рыночной экономики. Автреф.дисс...д.ю.н.-Т.:2002.-30 с.

²Ўзбекистон Республикасининг Фуқаролик ҳуқуқи. II-қисм./Ҳ.Раҳмонқулов ва И.Зокировларнинг ум. таҳр. остида.-Т.:Адолат.1999.-107 б.

³ Рузиев Р.Д. Договорно-правовые проблемы имущественного найма в условиях рыночной экономики. Автреф.дисс...д.ю.н.-Т.:2002.-30 с.

ФКнинг 518-моддасига мувофиқ, нотижорат ташкилот доимий рента олувчи сифатида ўзига тегишли автотранспорт воситасини рента шартномаси асосида рента тўловчига берган бўлса, автотранспорт воситаси билан етказилган барча зарарларни рента тўловчи қоплайди. Зеро, рента шартномасига мувофиқ мол-мулк рента тўловчига мулк ҳуқуқи асосида топширилди (ФКнинг 512-моддаси).

Автотранспорт воситалари автотранспорт ташкилоти томонидан ишончли бошқаришга топширилиши ҳам мумкин. Гарчи бу ҳолатда автотранспорт воситасига нисбатан мулк ҳуқуқи ишончли бошқарувчига ўтмасда, автотранспорт воситалари билан етказилган зарар учун ишончли бошқарувчининг ўзи жавобгар бўлади. Зеро, ФКнинг 857-моддасига мувофиқ, ишончли бошқарувчи қонунда ва мол-мулкни ишончли бошқариш шартномасида назарда тутилган доирада ишончли бошқаришга топширилган мол-мулкка нисбатан мулкдор ҳуқуқларини амалга оширади.

Ишончли бошқарувчи мол-мулкни бошқариш соҳасидаги ҳаракатларни амалга ошириш натижасида қўлга киритган ҳуқуқлар ана шундай мол-мулк таркибига киритилади. Ишончли бошқарувчининг ана шундай ҳаракатларни амалга ошириши натижасида вужудга келган мажбуриятлар шу мол-мулк ҳисобидан бажарилади. Ишончли бошқарувчи бошқарувга топширилган кўчмас мол-мулкни бошқа шахсга беришни ва гаровга қўйишни фақат бу ҳол мол-мулкни ишончли бошқариш шартномасида назарда тутилган ҳолларда амалга оширишга ҳақли.

Мол-мулкни ишончли бошқариш пайтида фойда олувчининг ўзи бошқарув муассисининг манфаатлари тўғрисида етарли ғамхўрлик қилмаган ишончли бошқарувчи фойда олувчига мол-мулкни ишончли бошқариш вақтида бой берилган фойдани, бошқарув муассисига эса мол-мулкни йўқотиш ёки унга шикаст етказиш билан келтирилган зарарни, шунингдек бой берилган фойдани тўлайди.

Агар ишончли бошқарувчи ушбу зарарлар энгиб бўлмайдиган куч туфайли ёки фойда олувчининг ёхуд бошқарув муассисининг ҳаракатлари туфайли келиб чиққанлигини исбот қилиб бера олмаса, етказилган зарар учун жавобгар бўлади.

Автотранспорт ташкилоти муайян лицензия асосида фаолият олиб бориши лозим. Вазирлар Маҳкамасининг 2003 йил 21 августдаги 360 - сон қарори билан тасдиқланган «Автомобиль транспортида йўловчиларни ҳамда юкларни шаҳарда, шаҳар атрофида, шаҳарлараро ва халқаро йўналишлар бўйича ташиш фаолиятини лицензиялаш тўғрисида» ги Низомда ифодаланган.

«Автомобиль транспорти тўғрисида» ги Қонуннинг 26-моддасига мувофиқ, ташувчи ташиш пайтида йўловчининг ҳаёти ёки соғлиғига шикаст етказилганлиги учун, агар у шикаст жабрланувчининг қасди ёки энгиб бўлмас куч туфайли юз берганлигини исботлай олмаса, жавобгар бўлади. Гарчи мазкур зарар шартномавий муносабатлардан келиб чиқса ҳам бу ўринда деликт муносабатлари келиб чиқадиган жавобгарлик қўлланилиб етказилган зарар қопланади.

Умуман олганда автотранспорт ташкилоти ошиқча хавф манбаи ҳисобланган автотранспорт воситалари билан етказилган зарар учун жавобгарлик субъекти сифатида ҳар доим зарар қоплаш мажбуриятини зарар бартараф қилиб бўлмайдиган куч ёки жабрланувчининг қасддан қилган ҳаракати оқибатида юзага келганини исботлай олмаса вужудга келади.

Фуқароларнинг автотранспорт воситаларига эгалик қилиши ва уни бошқариш ҳуқуқи қонун ҳужжатларида кўзда тутилган асослар вужудга келади. Ушбу асосларни қўйидагича тақсимлаш мумкин:

1. Мулк ҳуқуқи асосида эгалик қилиш ва уни бошқариш;

2. Қонун ҳужжатларида кўзда тутилган асосларда. Масалан ишончнома асосида мол-мулкка вақтинча эгалик қилиш ва уни бошқариш;

3. Қонун ҳужжатларида кўзда тутилган шартномалар асосида эгалик қилиш ва бошқариш. Бундай шартномалар жумласига, рента шартномаси (ФКнинг 512-529-моддалари), прокат шартномаси (ФКнинг 558-563-моддалари), транспорт воситалари ижраси шартномаси (ФКнинг 564-572-моддалари), мол-мулкни ишончли бошқариш шартномаси (ФКнинг 849-861-моддалари).

Умумий қоидада кўра автотранспорт воситасига нисбатан мулк ҳуқуқи ва уни бошқариш бир вақтда вужудга келмайди. Шу муносабат билан автотранспорт воситалари билан етказилган зарар учун жавобгарлик масаласини таҳлил этганда ушбу ҳолатдан келиб чиқиб ёндашиш лозим бўлади. Бироқ, ҳозирги кунда автотранспорт воситаларига нисбатан мулк ҳуқуқнинг фуқароларда вужудга келиш пайти сифатида шахснинг тўла муомала лаёқатига эга бўлиш ёши эътироф этилмоқда. Бу эса ўз навбатида фуқаро 18 ёшидан бошлаб автотранспорт воситасига эгалик қилиш ва уни бошқариш ҳуқуқини берувчи ҳужжатни тегишли тартибда олиш ҳуқуқига эга бўлишини англатади ва шу пайтдан бошлаб фуқаро автотранспорт воситаси билан етказилган зарар учун жавобгарлик субъекти ҳисобланиши мумкин.

Хусусий мулк ҳуқуқи асосида ўзига тегишли бўлган автотранспорт воситасини фуқаро ишончнома асосида учинчи шахсга топширган тақдирда, автотранспорт воситасига вақтинча эгалик қилиш, уни бошқариш ҳуқуқи ишончнома олган шахсга ўтади. Зеро, ишончнома бир шахс (ишонч билдирувчи) томонидан иккинчи шахсга (ишончли вакилга) учинчи шахслар олдида вакиллик қилиш учун берилган ёзма ваколат ҳисобланади. Ишончли вакил ўзига ишончнома билан берилган ваколатлар доирасида иш олиб боради.

Автотранспорт воситаларини беришга оид бўлган ишончнома оддий ёзма шаклда ёки нотариал шаклда расмийлаштирилади.

Ишончнома кўпи билан уч йил муддатга берилиши мумкин. Агар ишончномада муддат кўрсатилган бўлмаса, у берилган кундан бошлаб бир йил мобайнида ўз кучини сақлайди.

Берилган куни кўрсатилмаган ишончнома ҳақиқий эмас.

Нотариус томонидан тасдиқланиб, Ўзбекистон Республикасидан ташқарида ҳаракатларни амалга оширишга мўлжалланган, амал қилиш муддати кўрсатилмаган ишончнома уни берган шахс томонидан бекор қилинганга ўз кучини сақлайди.

Ишончнома асосида автотранспорт воситаларини бошқариш ҳуқуқини қўлга киритилган фуқаро шу пайтдан бошлаб автотранспорт воситасининг эгаси ҳисобланади ва етказилган зарарларни унинг ўзи қоплаши лозим. Зеро, ишончнома асосида унга эгалик ҳуқуқи муайян муддатга топширилган бўлиб, то ишончнома муддати тамом бўлиб, автотранспорт воситасини ишончнома берган шахсга қайтиб бергунга қадар автотранспорт воситаси билан етказилган за-

рарни қоплаш мажбурияти ишончнома олган шахснинг зиммасида бўлади.

Таъкидлаш, лозимки бир вақтнинг ўзида бир неча автотранспорт воситаси билан учинчи шахсларга зарар етказилганда зарарни қоплаш субъекти масаласини ҳал этиш ўзига хос хусусиятларга эга бўлади. Бунда автотранспорт воситаларининг эгалари солидар жавобгар бўладилар.

Ошиқча хавф манбаларининг ўзаро таъсири натижасида уларнинг эгаларига етказилган зарар умумий асосларда қопланади. Бунда бир тарафнинг айби билан етказилган зарар шу тараф томонидан тўлиқ ҳажмда қопланади, иккала ёки бир нечта тарафларнинг айби билан етказилган зарар эса улардан ҳар бирининг айби даражасига мутаносиб равишда қопланади. Тарафлардан ҳар бирининг айби даражасини аниқлаш имконияти бўлмаганда жавобгарлик улар ўртасида тенг баравар тақсимланади. Зарарнинг етказилишида тарафларнинг айби бўлмаганда улардан ҳеч бири зарарни қоплашни талаб қилиш ҳуқуқига эга эмас. Бундай ҳолда тарафларнинг ҳар бири ўзи кўрган зарар хавфини зиммасига олади.

Резюме

В ввводной части статьи автор характеризует понятие и сущность нанесения вреда автотранспортным средством.

В основной части рассматриваются круг субъектов возмещения вреда нанесенным автотранспортным средством.

В заключении автор вносит свои предложения по совершенствованию правового регулирования указанных отношений.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept and essence of drawing of harm the vehicle.

In the basic part a circle of subjects of compensation of harm by the put vehicle are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of legal regulation of the specified relations.

А.А.Абзалов
ТДЮИ ўқитувчиси

МАЖБУРИЯТ ҲУҚУҚИЙ МУНОСАБАТДА ҚАРЗНИ БОШҚА ШАХСГА ЎТҚАЗИШ ТУШУНЧАСИ ВА ҲУҚУҚИЙ ТАБИАТИ

Бугунги кунда мамлакатимизда бозор иқтисодиётига босқичма босқич ўтиш йўли танланган экан, демак, мажбуриятда шахслар ўзгариши амалиётда кенг жорий қилиниши ва фуқаролик ҳуқуқи субъектлари ушбу ҳуқуқий имкониятлардан фойдаланиш имкониятини беради.

Одатда, мажбуриятни бажариш қарздор зиммасига юклатилади. Кредитор эса ушбу қарздорга нисбатан тегишли талаб қўйиш ҳуқуқига эга бўлади. Лекин, ҳар доим ҳам мажбуриятнинг шахсан қарздор томонидан бажарилиши кредитор учун муҳим аҳамиятга эга бўлмаслиги мумкин. Асосийси, мажбурият ким томонидан бажарилишидан қатъи назар, кредитор учун мажбурият ўз вақтида бажарилиши мақсадга мувофиқ.

Қарзни бошқа шахсга ўтказиш талаб қилиш ҳуқуқини бошқа шахсга ўтказиш каби муайян иқтисодий функцияни бажаради, яъни, ўзаро ҳисоб китобларда пулларни бевосита айлантормасдан туриб тартибга солиш имкониятини беради. Бу ҳолат қандай бўлиши мумкин? Масалан, 1 корхона 2 корхонага муайян миқдорда пул маблағи қарз, ўз навбатида 2 корхона 3 корхонадан қарздор. Бу ўринда 1 корхона 2 корхонанинг 3 корхона олдидаги қарзни ўз зиммасига олиши мумкин бўлади. Ушбу ҳолатнинг иқтисодий натижаси шундаки, бунда 1 корхонанинг мулки камаяди, 2 корхонанинг эса, мулки кўпаяди. Қолаверса, юридик шахслар ўртасида ҳисоб китоблар фақат нақд пулсиз шаклда амалга оширилади ва пул маблағлари бўйича амалга ошириладиган операциялар бўйича банклар томонидан турли тариф ставкалари қўлланилади. Корхона ҳисобрақамидаги пул маблағини бошқа корхона ҳисобрақамига ўтказиш учун банклар фоизда хизмат ҳақини олишади.

ФКнинг 322-моддасида қарздорнинг ўз қарзини бошқа шахсга ўтказишига фақат кредиторнинг розилиги билан йўл қўйилиши белгиланган. Бу ўринда қарзни бошқа шахсга ўтказишнинг мазмун моҳияти нималарда кўриниши ҳақида фикр юритиш ўринли бўлади.

Юридик адабиётларда тарафларнинг эрк иродаси ва натижага боғлиқ равишда қарзни бошқа шахсга ўтказишни уч турини алоҳида кўрсатиб ўтишади.

1) ички бунда тарафлар кредиторга таъсир этмайдиган келишувга эришишни хоҳлашади; иккинчи тараф биринчи қарздор олдида унинг қарзини тўлаш мажбуриятини олади ёки биринчи қарздор иккинчи қарздор учун кредиторга қарзни тўлашга топшириқ беради; кредитор тўлов амалга ошганига қадар биринчи қарздорга нисбатан даъво қилиш ҳуқуқига эга бўлган ҳолда иккинчи қарздорга нисбатан даъво қилишга ҳақли бўлмайди;

2) кумулятив бунда тарафлар кредиторнинг эски қарздорга нисбатан даъво қилиш ҳуқуқини йўқотмаган ҳолда, янги қарздорга нисбатан даъво қилиш ҳуқуқини олишни хоҳлашади;

3) приватив ёки ҳақиқий бундай тарафлар кредиторнинг эски қарздорга нисбатан барча ҳуқуқларини

йўқотган ҳолда янги қарздорга нисбатан даъво қилиш ҳуқуқини олишни хошлашади¹.

Бу борада ҳорижий давлатларда ўзига хос ёндошув мавжудлигини таъкиллаш лозим. хусусан, Франция Фуқаролик кодекси хусусий йўл билан қарзни ўтказишга йўл қўймайди. Бироқ, Германия Фуқаролик тузуқлари приватив йўл билан қарзни ўтказишни назарда туттади. Бунда кредитор билан тузилган шартнома воситасида (414-модда), ёки иккита қарздор ўртасидаги шартнома бўйича (415-модда) ўзганинг қарз мажбуриятини олиш институтига йўл қўйилади.² Швейцария қонунчилиги бўйича эса, қарзни бошқа шахсга ўтказиш кредитор ва янги қарздор ўртасида тузиладиган шартнома воситасида амалга оширилиши мумкин, бунда дастлабки қарздорга бу ҳақда хабар берилади³.

В.А.Беловнинг фикрича, РФ ГК учун қарздорни ўзгариши олиб келадиган бошқа институт ҳам маълум. Яъни, қарз цессияси (ёки пассив цессия, интерцессия). Мазкур шартнома бўйича бир тараф (янги қарздор) бошқа тараф (кредитор) олдида муайян мажбуриятни учинчи шахс (қарздор) учун бажаришни ўз зиммасига олади. Бунда кредитор эски қарздорни ўз мажбуриятини озод этади ёки озод этиш мажбуриятини олади⁴.

Биз юқорида мажбурият ҳуқуқига доир цивилистик тадқиқотлар нисбатан кенг доирада амалга оширилганлигини таъкидлаган эдик. Бу ўринда мавжуд цивилистик назарияларда қарзни бошқа шахсга ўтказиш ҳақидаги ғоялар билан танишиб чиқиш ўринли бўлади. В.А.Беловнинг таъкидлашича, қарзни бошқа шахсга ўтказиш мураккаб юридик таркибни амалга ошириш натижаси саналади. Бунда қарзни бошқа шахсга ўтказиш а) шартнома асосида бир тараф (эски қарздор, делегант ёки ўтказувчи) муайян мажбурият мазмунини ифодаловчи мажбуриятни янги қарздорга (делегат ёки қабул қилувчига) ўтказиш йўли билан ўзидан соқит қилади ва б) кредитор (делегатерия)нинг бир томонлама битими бўлиб, унинг мазмуни қарзни бошқа шахсга ўтказиш ҳақидаги шартномага мувофиқ мажбуриятда қарздорни ўзгаришига розилик беришда ифодаланади⁵. Унинг фикрича, қарзни бошқа шахсга ўтказиш кредитор томонидан санкцияланган бундай шартномани тузиш натижасида қарздорни ўзгариши деб номланади⁶.

В.В.Витрянскийнинг фикрича, қарзни бошқа шахсга ўтказиш юридик техник восита бўлиб, унинг натижасида масалан, ҳада шартномасига нисбатан олинганда ҳада қилувчи шартнома предметини ҳосил

қилувчи ҳаракатларни амалга оширади⁷. М.Чориев эса, бир шахс ўз ҳисобидан бошқа шахс фойдасига ўтказган ҳар қандай мулкий манфаат ҳада предметига сифатида кўрилиши мумкин. Нафақат буюмлар, балки мулкый ҳуқуқлар ва ўзининг ёки бошқа шахснинг олдидаги мажбуриятлардан озод қилиш ҳам мулкый манфаат сифатида қаралади.⁸

Ю.Н.Гайдукнинг таъкидлашича, қарзни бошқа шахсга ўтказиш шартномаси ўзида мураккаб юридик таркибни ифодалайди, унинг асосида ҳуқуқий тартибга солишга мухтож бўлган янги муносабатлар вужудга келади. Мазкур ҳуқуқий муносабат тарафларнинг ҳуқуқ ва мажбуриятларини тартибга солиш қарзни бошқа шахсга ўтказишни моҳиятини тўлиқ ифодаламайди. Бу эса, шартнома мажбуриятларини ижро этилишида тарафларнинг ҳуқуқ ва мажбуриятларини бузилишига олиб келади. Шу сабабли қарзни бошқа шахсга ўтказишга доир ҳуқуқий муносабатни тартибга солишни такомиллаштириш лозим⁹.

Фикримизча, қарзни бошқа шахсга ўтказиш эски қарздорнинг қарзни янги қарздорга ўтказишга қаратилган ҳар қандай фуқаролик ҳуқуқий битимни ўзида ифодалайди. Натижада янги қарздор фуқаролик қонунчилигида назарда тутилган ёки назарда тутилмаган бўлсада, унга зид бўлмаган ўзга шахснинг қарзини зиммасига олади. Масалан, учинчи шахс олдидаги мажбуриятдан озод қилиш шаклидаги ҳада шартномаси ёки новация (дастлабки мажбуриятни янгилаш йўли билан учинчи шахс олдидаги мажбуриятдан озод этиш) натижасида амалга оширилиши мумкин. Бунда асосийси, қарзни бошқа шахсга ўтказишда кредиторнинг розилиги талаб этилади. Тарафлар қарзни бошқа шахсга ўтказишни қуйидаги усулларда амалга оширишлари мумкин:

-тарафлар асосий битимни тузганларидан сўнг қарзни бошқа шахсга ўтказиш (консенсуал битим натижасида);

-тарафлар асосий битим тузган пайтларида қарзни бошқа шахсга ўтиши (реал битимлар натижасида);

-тарафлар томонидан эрк иродаларига боғлиқ хатти ҳаракатларни амалга оширмаган ҳолда қарзни бошқа шахсга ўтказишни муайян вақтга боғлиқ ҳолда тузишлари (масалан, қарзни тасдиқловчи ҳужжатларни топшириш) мумкин.

Юқоридагиларга асосан таъкидлаш мумкинки, қарзни бошқа шахсга ўтказиш учун кредитор розилиги билан бир қаторда қуйидаги юридик фактлар мавжуд бўлиши талаб қилинади: 1) битта битим (реал шартномаларда, чунончи, учинчи шахс олдидаги мулкый мажбуриятдан озод этишни назарда тутувчи ҳада шартномасида); 2) асосий битим (консенсуал шартномаларда, масалан, учинчи шахс олдидаги мулкый мажбуриятдан озод этишни назарда тутувчи ҳада шартномасида) ва ёрдамчи битим (қарзни бошқа шахсга ўтказишга доир асосий битимни ижро этиш; 3) асосий битим ва бошқа юридик факт (масалан, муайян муддат ёки ҳодисанинг содир бўлиши) талаб қилинади.

¹ Годэмэ Е.Общая теория обязательств. –М.: Перевод с французского И.Б.Новицкого. Юридическое издательство МинЮста СССР. 1948, с.485.

² Годэмэ Е.Общая теория обязательств. –М.: Перевод с французского И.Б.Новицкого. Юридическое издательство МинЮста СССР. 1948, с.487,489.

³ Валеева Н.Г. Гражданское право. Учебник для вузов. Часть первая. /Под общей редакцией Т.И.Илларионовой, Б.М.Гонгало и В.А.Плетнева. М.: Норма, 2001. с.339.

⁴ Белов В.А. Сингулярное правопреемство в обязательстве. 3-е издание. М.: АО «Центр ЮриИнфоР», ООО «ЮриИнфоР-Пресс», 2002. 167, 170 с.

⁵ Белов В.А. Сингулярное правопреемство в обязательстве. 3-е издание. М.: АО «Центр ЮриИнфоР», ООО «ЮриИнфоР-Пресс», 2002. 166 с.

⁶ Белов В.А. Договор перевода долга по российскому гражданскому праву.

⁷ Брагинский М., Витрянский В. Договорное право. Книга вторая. Договора о передаче имущества. –М.: Статут, 2002. с.341.

⁸ Чориев М.Ш. Ҳада муносабатларини шартномавий ҳуқуқий тартибга солиш. Ю.ф.н.дисс.автореф. Т.: 2006. 7 б.

⁹ Гайдук Ю.Н. Классификация договоров перевода долга. /Юрист. 2004. №1. с.3.

Бу ўринда савол туғилади: Қарзни бошқа шахсга ўтказиш асосий битимми ёки ёрдамчи битимми? Фикримизча, қарзни бошқа шахсга ўтказиш асосий битим бўлиб ҳисобланади. Чунки, кредиторнинг розилиги олган ҳолда мазкур битимни тузиш мумкин бўлади. Баъзи ҳолларда, асосий битимни ижро этиш учун қўшимча битимни (ёки юридик фактни) амалга ошириш зарур бўлади. Бунда қўшимча битим асосий битимни бажариш мақсадида амалга оширилади ва асосий битим билан чамбарчас боғлиқ бўлади. Қўшимча битим асосий битимдан ажралган ҳолда ёки мустақил мавжуд бўлмайди. Чунки, ФК 23 бобида ўзганинг мажбуриятини қабул қилишнинг аниқ асослари кўрсатилмаган (яъни, қарз шартномасининг тури, ҳақ бараварига ёки текинга тузилиш ва ҳ.к.). Шахсининг ўзганинг мажбуриятини зиммасига олиши турли асослар билан амалга оширилиши мумкин, яъни мулккий ҳуқуқларни бегоналаштириш билан боғиқ турли битимлар предмети бўлиши мумкин (масалан, ФКнинг 502-моддаси).

Қарзни бошқа шахсга ўтказиш мазмунига бевосита асосий шартномалар билан бирга ёрдамчи битимлар ҳам киради. Ушбу ҳолатни воситачилик шартномасини ижро этиш доирасида қарзни бошқа шахсга ўтказишда кўриш мумкин. Асосий шартнома (масалан, воситачилик, корхона ижараси)ни ижро этиш мақсадида қарзни бошқа шахсга ўтказиш бевосита қарзни бошқа шахсга ўтказишга қаратилмайди. Уни амалга ошириш бошқа ҳуқуқий мақсадларни кўзлайди. Демак, асосий шартномани ижро этиш мақсадида тузиладиган қарзни бошқа шахсга ўтказиш ҳақидаги келишув илгари тузилган асосий шартномани ижро этиш мақсадида тузилганлиги боис ёрдамчи битим аҳамиятини касб этади. Қарзни бошқа шахсга ўтказиш бошқа асосий шартноманинг (воситачилик шартномасининг) қисми сифатида кўрилади. Бунда қарздорни мажбуриятларини бошқа шахсга ўтказишга асос бўлиб асосий шартнома (воситачилик шартномаси), шунингдек унга чамбарчас боғланган қарзни бошқа шахсга ўтказиш ҳақидаги келишувни ижро этишга қаратилган ёрдамчи битим ҳисобланади. Мазкур ёрдамчи битимларни тузиш ФК 23 боби қоидаларига бўйсунган ҳолда кредитор розилиги олгандан сўнг тузилиши мумкин. Шунингдек, дастлабки қарзни янги қарздорга қарзни тасдиқловчи барча ҳужжатларни тақдим этиши ва мажбуриятни ижро этиш учун зарур бўлган бошқа маълумотларни бериши лозим.

Цивилистик адабиётларда қарзда (пассивларни қисман ўтказиш) ва талабда (активларни қисман ўтиши)да хусусан, талаб қилиш ҳуқуқи ва қарзни бошқа шахсга ўтказишда амалий мақсад ягоналигини таъкидланади¹. О.А.Красавчиков қарзни бошқа шахсга ўтказишни ҳуқуқни ўзгартирувчи юридик фактларга таллуқли деб ҳисоблайди².

Қонун чиқарувчи томонидан қарзни бошқа шахсга ўтказиш шаклига доир талаблар белгиланган, чунончи, ёзма шакл, нотариал тартибда тасдиқлаш ва давлат руйхатидан ўтказиш билан боғлиқ талаблар мавжуд (ФК 320-модда). Мазкур белгилар қарзни бошқа шахсга ўтказишни амалга оширишдаги юридик факт ҳисобланган битимга хос бўлган хусусият ҳисобланади.

¹ Агарков М.М. Перевод долга /Избранные труды по гражданскому праву. Т.2. М.: АО ЦентрЮрИнфоР, 2002. с.114, 124.

² Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. Госюриздат, 1958. с.90.

Юқоридагиларга асосланган ҳолда ФКга қуйдаги мазмунда ўзгартириш киритиш мақсадга мувофиқ:

321-модда 2 қисм.

Қарзни бошқа шахсга ўтказишда қонунда назарда тутилган ҳар қандай битим воситасида бевосита қарздорнинг мажбуриятини (қарзини) бошқа шахсга ўтказиш тушунилади.

Қарзни бошқа шахсга ўтказиш битимларни таснифлаш қоидадасига мувофиқ, тарафларнинг иштирок этишига кўра қандай битимлар туркумига кириши ҳақида фикр юритиш ўринли. Юридик адабиётларда бу борада турли фикрлар мавжуд. Жумладан, М.М.Агарков, И.Б.Новицкий (янги қарздор ва кредитор ўртасида тузиладиган), В.А.Белов, Л.А.Новоселоваларнинг фикрича, қарзни бошқа шахсга ўтказиш кредитор розилиги билан дастлабки ва янги қарздор ўртасида тузиладиган икки томонлама битим ҳисобланади³.

М.М.Агарков қарзни бошқа шахсга ўтказишда кредиторнинг розилик бериши ёки бермаслигида ифодаланадиган кредиторнинг бир томонлама битимини дастлабки ва кейинчалик тасдиқланадиган битим сифатида таснифлайди. Кредитор томонидан берилган дастлабки розилик қарздор билан қарзни бошқа шахсга ўтказиш ҳақидаги шартнома тузилгунга қадар қайтариб олиниши мумкин. Кредитор қарзни бошқа шахсга ўтказиш ҳақидаги шартнома тузилгандан сўнг ўзининг берган розилигини қайтариб ололмайди. Чунки, қарзни бошқа шахсга ўтказиш учун лозим бўладиган барча унсурлар мавжуд: дастлабки қарздор кредитор олдидаги ўз мажбуриятидан озод этилган ва янги қарздор билан алмаштирилган.

Қарзни бошқа шахсга ўтказиш ҳақидаги шартномага розилик олингандан сўнг у кучга киради. Кредитор бир томонлама рад этиш йўли билан барчасини олдинги ҳолатга қайтара олмайди. У албатта, янги қарздорни қарз мажбуриятидан озод этиши мумкин, бироқ эски қарз билан боғлиқлик ҳолатини тиклай олмайди. Шу сабабли кейинчалик розилик олиш ҳар доим якуний бўлиб ҳисобланади⁴.

М.И.Брагинскийнинг таъкидлашича, қарзни бошқа шахсга ўтказишнинг асоси бўлиб икки томонлама битим-шартнома ҳисобланади. Бунда бир тараф қарзни топширади ва бошқа тараф қабул қилиб олади. Унинг фикрича, қарзни бошқа шахсга ўтказишда дастлабки қарздорнинг розилиги талаб этилмайди, шу сабабли қарзни ўтказиш унинг эркидан ташқари амалга оширилиши мумкин⁵. Муаллифнинг ушбу фикрига қўшилиб бўлмайди. Чунки, дастлабки қарздорнинг иштирокисиз қарзни бошқа шахсга ўтказиб бўлмайди. Қолаверса, қарзни бошқа шахсга ўтказишга бевосита зиммасида қарз мажбурияти бўлган шахс амалга оширади. Қарзни бошқа шахсга ўтказиш мақсади бўлиб дастлабки қарздорни қарз мажбуриятидан озод қилиш бўлиш ҳам мумкин. Бунда ҳам албатта дастлабки қарздорнинг эрки зарур саналади. Демак, дастлабки

³ Агарков М.М. Перевод долга /Избранные труды по гражданскому праву. Т.2. М.: АО ЦентрЮрИнфоР, 2002. с.118.; Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М., 1950. С.229.; Белов В.А. Сингулярное правопреемство в обязательстве. 3-е издание. М.: АО «Центр ЮрИнфоР», ООО «ЮрИнфоР-Пресс», 2002. 168 б.; Новоселова Л.А. Перемена лиц в обязательстве. //Гражданин и право. 2001. №12. с.35.

⁴ Агарков М.М. Перевод долга /Избранные труды по гражданскому праву. Т.2. М.: АО ЦентрЮрИнфоР, 2002. с.120.

⁵ Брагинский М., Витрянский В. Договорное право. Общие положения. -М.: Статут, 2002. 474.

қарздор ўз эркини ифода этгунига қадар кредитор олдида қарздор бўлиб қолади ва унга нисбатан ижро амалга ошириши лозим бўлади. Қарзни ижро этувчининг эрк иродасини ифода этиши қарз мажбуриятини бошқа шахсга ўтказишда аҳамиятга эга бўлади.

Фикримизнинг далили сифатида қуйидагиларни келтириб ўтиш мумкин. ФКнинг 322-моддасида қонун чиқарувчи қарздорнинг ўз қарзини бошқа шахсга ўтказишига фақат кредиторнинг розилиги билан йўл қўйилишини белгилаб беради. Бунда қарзни бошқа шахсга ўтказиш битимида дастлабки ва янги қарздорнинг иштирок этишини ва бунда қарзни бошқа шахсга ўтказишда кредиторнинг розилигини олишни мажбурий шарт сифатида киритади. Қарзни бошқа шахсга ўтказишда кредитор ва дастлабки қарздор ўртасида ҳуқуқий алоқа бекор бўлиб, кредитор ва янги қарздор ўртасида ушбу алоқа вужудга келади. Дастлабки қарздор мажбурият ҳуқуқий муносабатдан чиқиши билан унинг ўрнига янги кредитор кириб келади. Демак, кредитор бир вақтнинг ўзида иккита қарздор билан боғлиқ бўлмайди. Натижада мазкур шартномани уч томонлама шартнома (В.А.Белов, Р.В.Украинский) сифатида баҳоланмаслигига олиб келади.

Қарзни бошқа шахсга ўтказиш талаб қилиш ҳуқуқини ўтказишдаги қарздорнинг розилиги олишининг шарт эмаслигидан фарқли равишда кредиторнинг (яъни, мажбурият ҳуқуқий муносабатда фаол субъектининг) розилиги мажбурий шарт сифатида белгиланган. қонун чиқарувчи томонидан бундай шартнинг белгилалиши қарздор шахсининг мажбуриятни ўз вақтида, реал ва лозим даражада ижро этилиши учун муҳим аҳамиятга эга эканлигидан келиб чиқади. Бу ўринда шунини ҳам эътибордан четда қолдирмаслик керакки, қарздорни ўзгариши универсал ҳуқуқий ворислик тартибида амалга оширилганда кредитор розилиги талаб этилмайди. Масалан, ҳуқуқий ворислик тартибида қарздор шахсининг ўзгариши. Бундай ҳолда қарздорнинг ўзгариши билан кредиторнинг талабларини қондиришдаги мулкнинг таркиби ва ҳажми ўзгармайди.

Қарзни бошқа шахсга ўтказишнинг ўзига хос қоидалари корхоналар олди сотди шартномасини тартибга солувчи ФКнинг тегишли моддаларида ўз ифодасини топган. Жумладан, сотиладиган корхона таркибига киритилган мажбуриятлар бўйича кредиторлар корхона сотиб олувчига топширилгунга қадар сотувчи томонидан унинг сотилиши тўғрисида ёзма равишда хабардор қилинишлари лозим. Қарзнинг бошқа шахсга ўтказилишига розилигини сотувчига ёзма равишда билдирмаган кредитор корхона сотилиши тўғрисида билдириш хати олган кундан бошлаб уч ой мобайнида ё мажбуриятни бажаришни тўхтатишни ёки муддатидан олдин бажаришни ва сотувчи томонидан зарар қопланишини, ё бўлмаса корхонани сотиш шартномасини бутунлай ёхуд унинг тегишли қисмини ҳақиқий эмас деб топишни талаб қилиш ҳуқуқига эга.

Корхонанинг сотилиши тўғрисида ФК 492-моддаси биринчи қисмида назарда тутилган тартибда хабардор қилинмаган кредитор сотувчи корхонани сотиб олувчига топширгани тўғрисида хабар топган ёки хабар топиши лозим бўлган кундан бошлаб бир йил мобайнида ушбу модданинг иккинчи қисмида назарда тутилган талабларни қондириш ҳақида даъво қўзғатиши мумкин.

Корхона сотиб олувчига топширилганидан сўнг сотувчи ва сотиб олувчи топширилган корхона таркибига киритилган, сотиб олувчига кредиторнинг розили-

гисиз ўтказилган қарзлар бўйича солидар жавобгар бўладилар (492-модда).

Шунингдек, корхона мулкий комплекс сифатида ижарага берилганидан кейин ижарага берувчи билан ижарага олувчи топширилган корхона таркибига киритилган ва ижарага олувчига кредиторнинг розилигисиз ўтказилган қарзлар бўйича солидар жавобгар бўладилар (579-модда).

Ю.Н.Гайдук қарзни бошқа шахсга ўтказиш масаласини тадқиқ этиб мазкур шартнома ўз ҳуқуқий табиатига кўра мураккаб юридик таркибга эга ва мажбурият ҳуқуқи жуфтлигининг аънанавий схемасига яъни, “кредитор қарздор” жуфтлигига мос келмайди. Мазкур конструкцияда “қарздор-қарздор-кредитор” муносабати мавжуд бўлади. Ва дастлабки қарздор мажбуриятдан чиқиб кетганлиги боис, кредитор ҳуқуқларига нисбатан янги қарздор мажбурияти қарши туради. Шу сабабли қарзни бошқа шахсга ўтказиш шартномаси бир томонлама шартнома, деб ҳисоблайди¹.

Муаллифнинг ушбу фикрига қўшилиб бўлмайди. Чунки, шартнома бир томонлама бўлиши учун фақат бир томоннинггина эрки ифодалангани, ҳуқуқ ва мажбурият фақат бир томоннинг иродаси бўйичагина вужудга келади, ўзгаради ёки бекор бўлади. И.Б.Зокиров тўғри таъкидлаганидек, бир томонлама битим уни тузган шахс учун мажбуриятлар келтириб чиқаради. Бир тарафлама битимда унда иштирок этувчи бир тарафнинг эрк баён этилишининг ўзи кифоя. Бир томонлама шартномаларда иштирок этувчи тарафларнинг бирида фақат ҳуқуқ бўлиб, ҳеч қандай мажбурият бўлмайди. Иккинчи тарафда эса фақат мажбурият мавжуд бўлади².

Бу ўринда мусулмон ҳуқуқида қарзни бошқа шахсга ўтказишга доир қоидалар ҳақида тўхталиб ўтишни лозим деб ҳисоблаймиз. Бир кишининг қарзини иккинчи кишига юклашлик аввало қарздор устида қарз қолмаслиги шarti билан бўлади. Бунда қарзни бошқа шахсга юклашда уч киши, яъни қарздор киши (муҳил), қарз берувчи (даин) ва қарзни ўз зиммасига қабул қилувчи киши иштирок этади. Қарзни бошқа бир шахсининг зиммасига юклаш қарздор кишининг қарздан қатмаслиги шarti билан бўлади³.

Ю.Н.Гайдук таъкидлаганидек, қарзни бошқа шахсга ўтказиш шартномаси бир томонлама битим бўлса, у ҳолда кредиторнинг розилик бериши ва янги қарздорнинг қарз мажбуриятини қабул қилиши бўйича эрк иродасини ифодаси этишини ҳисобдан чиқариш лозим бўлади. Бу эса, мазкур шартномани бир томонлама битимлар таснифига киритилмаслигини англатади. Бинобарин, агар янги қарздор ва кредитор қарзни ўтказилишига розилик бермаса, у ҳолда қарзни бошқа шахсга ўтказиш шартномаси ҳақида сўз юритилиши ҳам мумкин бўлмайди.

Қарзни бошқа шахсга ўтказишда кредиторнинг розилигини белгиланганлиги бежиз эмас албатта. Айрим муаллифлар қарзни бошқа шахсга ўтказишда кредиторнинг розилиги битим бўлиб ҳисобланмайди. Чунки, унинг розилиги билан фуқаролик ҳуқуқ ва мажбури-

¹ Гайдук Ю.Н. Классификация договоров перевода долга. /Юрист. 2004. №1. с.2.

² Зокиров И.Б. Фуқаролик ҳуқуқи. Дарслик. I қисм. И.Б.Зокиров. Масъул муҳаррир: Ҳ.Раҳмонқулов: Қайта ишланган ва тўлдирилган бешинчи нашр. –Т.: ТДЮИ нашриёти, 2009. 297 б.

³ Мухтасар. Нашрга тайёрловчилар Р.Зоҳид, А.Деҳқон. Т.: Чўлпон, 1994. 220, 221 б. (336 б.).

ятлари вужудга келиши, ўзгартирилиши ва бекор бўлиши белгиланмайди, деган фикрлар ҳам билдириб ўтилади¹. Бу ўринда шуни таъкидлаш лозимки, кредиторнинг розилиги бу унинг эрк иродасига боғлиқ саналади. Унинг эрк иродасини билдириши натижасида муайян юридик оқибатлар келтириб чиқаради. Чунки, қарзни бошқа шахсга ўтказишга розилик бериши дастлабки қарздорни қарз мажбуриятдан озод этилиши ва янги қарздордан мажбурият ижросини талаб қилиш ҳуқуқини вужудга келтиради. Шу билан бирга кредитор қарз мажбуриятини ижро этишни дастлабки қарздордан талаб қилиш ҳуқуқини йўқотади.

Қарзни бошқа шахсга ўтказишда кредиторнинг розилиги борасида В.А.Беловнинг фикрларини кўрсатиб ўтиш лозим. Унинг фикрича, қарзни бошқа шахсга ўтказишда қарзни олувчи кредитор қарзни бошқа шахсга ўтказишига нисбатан ўз муносабатини билдиргунига қадар учинчи шахс мақомида бўлади. Кредитор томонидан унга нисбатан талаб қўйилганда эса, шерик қарздор мақомида ҳисобланади. Шу сабабли муаллиф қарзни бошқа шахсга ўтказишни учинчи шахс фойдасига тузиладиган шартнома сифатида баҳолаш лозим, деб кўрсатади².

Муаллифнинг ушбу фикрлари ғализ чиққан. Чунки, тарафлар қарздор ижрони кредиторга эмас, балки шартномада кўрсатилган ёки кўрсатилмаган, қарздордан мажбуриятни ўз фойдасига бажаришни талаб қилиш ҳуқуқига эга бўлган учинчи шахсга бажариши мажбур деб белгилаб қўйган шартнома учинчи шахс фойдасига тузилган шартнома дейилади (ФК 362-модда).

Юқоридагиларга асосан қуйидаги хулосаларга келиш мумкин. Қарзни бошқа шахсга ўтказишда ўтказилаётган қарзни вужудга келишига асос бўлиб мажбурият ҳисобланади. Дастлабки ва янги қарздор қарзни ўтказиш билан боғлиқ ҳаракатларни амалга ошириши лозим. Қарзни бошқа шахсга ўтказишда кредитор розилиги талаб қилинади. Бунда қарзни бошқа шахсга ўтказиш билан боғлиқ дастлабки ва янги қарздорнинг ҳаракатларида бевосита қарзни бошқа шахсга ўтказишга қаратилган битим (масалан, учинчи шахс олдидаги қарздан озод этиш шаклидаги ҳадя шартномаси)ни ва қарзни бошқа шахсга ўтказиш асосида ётувчи битимни, яъни бевосита қарзни бошқа шахсга ўтказишга қаратилмаган битимни (масалан, воситачилик шартномаси) фарқлаш лозим. Демак, қарзни бошқа шахсга ўтказиш битта битим (масалан, учинчи шахс олдидаги қарз мажбуриятдан озод этиш шаклидаги реал ҳадя шартномаси), иккита битим яъни, асосий ва ёрдамчи битим (масалан, учинчи шахс олдидаги қарз мажбуриятдан озод этиш шаклидаги консенсуал ҳадя шартномаси ва қарзни ўтказиш ҳақидаги ёрдамчи битим), битим ва юридик факт (масалан, учинчи шахс олдидаги қарз мажбуриятдан озод этиш шаклидаги консенсуал ҳадя шартномаси бўйича муайян муддатдан сўнг қарзни бошқа шахсга ўтиши) зарур бўлади.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие обязательств и перевод долга.

В основной части рассматриваются вопросы правовой природы перевода долга в обязательственных отношениях.

В заключении автор вносит свои предложения по дальнейшему правовому регулированию отношений связанных с переводом долга.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of obligations and debt transfer.

In the basic part questions of the legal nature of transfer of a debt in obligations relations are considered.

In the conclusion the author makes the offers on the further legal regulation of relations connected with debt transfer.

¹ Украинский Р.В. Правовая природа перемены лиц в обязательстве. //Аудиторские ведомости. 1998. №10. с.81.

² Белов В.А. Сингулярное правопреемство в обязательстве. 3-е издание. М.: АО «Центр ЮрИнфоР», ООО «ЮрИнфоР-Пресс», 2002. 169 б

С.Э. Раззоқов
ТДЮИ тадқиқотчиси

ШАХСНИНГ ШАЪНИ ВА ҚАДР-ҚИММАТИГА ҚАРШИ ЖИНОЯТИНИНГ ОБЪЕКТИ

Ўтган асрнинг 90-йиллари ўрталарига қадар жиноят ҳуқуқи назариясида кенг тарқалган қарашга мувофиқ, жиноят ҳуқуқининг объекти деганда, жиноят қонуни билан кўриқланадиган ва жинойий қилмиш орқали зиён етказиладиган ижтимоий муносабатлар тушунилади. Шу жумладан, фақат жиноят қонуни билан кўриқланадиган ижтимоий муносабатлар жиноят объекти бўла олади, деб ҳисобланади¹. Ҳозирги вақтда эса айрим олимлар жиноят объекти фақатгина ижтимоий муносабатлар билан чекланиб қолмайди, айниқса сўз инсонга, шахсга, фуқарога тегишли бўлган манфаатлар ҳамда неъматлар ҳақида кетганда юқоридаги қараш ҳар доим ҳам ўзини оқламайди, деган фикрларни илгари сурмоқдалар². Яъни, жиноят ҳуқуқи фанида жиноят объекти жиноят субъектига тажовуз қиладиган, жиноят натижасида зарар етказилган ёки етказилиши мумкин бўлган манфаатлардан иборат, деган қараш тарқалмоқда³. Фикримизча, ушбу қараш ўринлидир.

Жиноятларнинг умумий объекти ЎзР ЖКнинг 2-модда 1-қисмида ифодаланган жиноят қонуни билан кўриқланадиган барча ижтимоий манфаат ва қадриятлар йиғиндиси ташкил қилади. Ўз навбатида, тухмат ва ҳақорат жиноятлари ҳам шахсга зарар етказиш билан бирга жиноятнинг умумий объектига тажовуз қилади.

Шахснинг шаъни ва қадр-қиммати қаратилган жиноятларнинг турдош объекти бўлиб эса, кўплаб ҳуқуқий қадриятлар ҳамда манфаатлар (ҳаёт, соғлиқ, шаън, қадр-қиммат, дахлсизлик, конституциявий ҳуқуқ ва эркинликлар ва ҳ.к.) ташувчиси бўлган шахс ҳисобланади. Демак, тухмат ва ҳақорат инсон ҳамда фуқаронинг ажралмас қадриятлари саналган шаън ва қадр-қимматига зиён етказилади. Тухмат ва ҳақорат жиноятларининг махсус объектини эса ЎзР ЖКнинг VI боби (135-140 моддалари)да ўз аксини топган бир турдаги жиноятларнинг объекти, яъни шахснинг озодлиги, шаъни ва қадр-қиммати ташкил этади.

Тухмат ва ҳақорат жиноятларининг бевосита объекти тўғрисидаги масала эса мунозарали саналади. Бир гуруҳ олимлар, тухмат ва ҳақорат ягона бевосита объект - шахснинг шаъни ҳамда қадр-қиммати тажовуз қилади, деб ҳисоблайдилар⁴. Бошқа бир олимлар эса, тухматнинг бевосита объектини объектив мазмундаги инсоннинг шаъни ва қадр-қиммати ташкил этса, ҳақоратнинг бевосита объектини субъектив маънодаги шаън ва қадр-қиммат, яъни жабрланувчи томонидан ўз шаъни ҳамда қадр-қиммати берадиган баҳоси ташкил қилади, деб таъкидлайдилар⁵.

Яна бир гуруҳ олимлар эса (Н.Г. Иванов, Ю.А. Красиков) шаън ва қадр-қиммат билан бирга тухмат

ҳамда ҳақорат жиноятларининг бевосита объектига шахс обрўсини ҳам киритадилар⁶.

Кенгрок тарқалган нуқтаи назарга асосан, тухматнинг объекти шахсга жамият томонидан бериладиган баҳо, ҳақоратнинг объекти бўлиб эса шахснинг ўз қадр-қиммати англаш ҳисси саналади⁷. Ю.М. Ткачевскийнинг таъкидлашича, тухматнинг объекти - шахснинг шаъни (яъни, шахсга жамият томонидан баҳо берилиши), ҳақоратнинг объекти эса инсоннинг ўз қадр-қиммати англаш ҳиссидан иборатдир⁸.

Айрим муаллифлар тухмат ҳамда ҳақорат жиноятларининг объектига шахсни⁹, инсоннинг ахлоқий сифатлари мажмуини¹⁰, жамиятда ҳурмат қозониш имкониятини ҳам киритадилар¹¹.

Юқорида келтирилган қарашлар бир-бирига зид бўлиб, шахснинг шаъни ва қадр-қиммати қарши жиноятларнинг ҳақиқий бевосита объектини акс эттирмаган. Албатта, ушбу жиноятлар шаън, қадр-қиммат ва обрўга путур етказилади, аммо жиноят объектига берилган бундай таъриф жиноятларнинг ижтимоий хавфлилиги ҳамда ўзига хос хусусиятларини очиб бермайди. Шунингдек, бундан кейин келтирилган таърифда айтилганидек, юқоридаги жиноятлар фақатгина шахснинг ижтимоий баҳосига, у ҳақдаги жамоатчилик фикрига таъсир қилиб қолмасдан, биринчи навбатда, шахснинг қонун билан кўриқланадиган манфаатларига зарар етказилади.

Тухмат ва ҳақоратнинг объекти шахс бўлади, деган фикрга ҳам тўлиқ қўшилиб бўлмайди, чунки шахс жиноят қонуни билан кўриқланадиган кўплаб қадриятлар (манфаатлар), шу жумладан, шаън ва қадр-қиммат ташувчиси ҳисобланади. Ушбу жиноятларнинг объекти жамиятда ҳурмат қозона олиш имкониятидан иборат, деб кенгайтирилган таъриф ҳам бериб бўлмайди. Сабаби, ҳурмат бир қатор ижтимоий-ахлоқий ва ҳуқуқий талаблар воситасида таъминланади.

Баъзи олимлар тухмат ва ҳақорат жиноятларининг бевосита объектини шахснинг манфаатларига эътибор қаратиш орқали аниқлайдилар. Шу жумладан, Л.Н. Сугачевнинг нуқтаи назарига кўра, ушбу жиноятларда тажовузнинг объектини шахснинг ижтимоий муносабатлар ёрдамида таъминланган ҳамда унинг шаъни ва қадр-қимматининг тан олиншини талаб қиладиган

⁶ Ветров Н.И. Преступления против чести и достоинства личности // Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. Н.И. Ветрова и Ю.И. Ляпунова. - М.: Новый Юрист, 1998. Б. 115,117; Красиков Ю.А. Преступления против чести и достоинства личности. // Уголовное право России: Учебник для вузов. В 2 т. Т.2. Особенная часть. Под ред. д.ю.н., проф. А.Н.Игнатова и д.ю.н., проф. Ю.А.Красикова. - М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРАМ, 1999. 120-б.

⁷ Цанова М.А. Уголовная ответственность за преступления против чести и достоинства граждан по советскому уголовному праву. Дис. канд. юрид. наук. - М., 1990. 41-б.

⁸ Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть. - М., Олимп, 1997, Б. 106-107.

⁹ Курс советского уголовного права. Часть особенная. - Л., 1973. Т.3. 611-б.

¹⁰ Ной И.С. Охрана чести и достоинства личности в советском уголовном праве. - Изд-во Саратовского Университета, 1959. 8-б.

¹¹ Кузнецов А.В. Уголовно-правовая охрана интересов личности в СССР. - М., 1969. 33-б.

¹ Усмоналиев М. Жиноят ҳуқуқи. Умумий қисм. Олий ўқув юртлари учун дарслик. - Т., "Янги аср авлоди", 2005. 151-б.

² Наумов А.В. Уголовное право. Общая часть. Курс лекций. - М., 1996. 147-б., Игнатов А.Н. Уголовное право России. Учебник для вузов. В 2-х томах. Т.1. - М., 1998. Б.97-101.

³ Наумов А.В. Уша китоб. 146-б.

⁴ Ветров Н.И. Уголовное право. Общая и Особенная части: Учебное пособие. - М.: Книжный мир, 1999. 120-б.

⁵ Уголовное право. Особенная часть. / Под ред. Козаченко И.Я., Незнамовой З.А., Новоселова Г.И. - М. 1998. 114-б.

манфаати ташкил этади¹. Фикримизча, ушбу таърифга қўшилиш мумкин, боиси унда шахснинг шаъни ва кадр-қимматига қарши жиноятларнинг объекти аниқроқ қилиб ифодаланган.

Бироқ, ушбу нуқтаи назар ҳам айрим камчиликлардан холи эмас, чунки унда жиноят объектининг белгилари тўла очиб берилмаган.

Демак, фуқаронинг шаън ва кадр-қиммати объектив ва субъектив табиатга эга бўлиб, инсон шаънининг объектив табиатини шахс маънавий фазилатларининг, унинг фаолиятининг жамоатчилик томонидан ижобий баҳоланиши ташкил қилса, шахснинг ўз шаънини англай билиш ҳисси, ўз шаъни ва обрўсига бериладиган жамоат баҳосига бўлган муносабати субъектив табиатини ифода этади. Бунда жиноятнинг бевосита объектини аниқлашда алоҳида ҳар бир ҳолатдан келиб чиқиш ҳамда инсоннинг айнан қайси манфаатига (фазилатига) зиён етказилганлигига эътибор бериш лозим.

Тухмат жиноятининг ижтимоий хавфлиги шундаки, ёлғон ва бошқа шахсни шарманда қилувчи уйдирмаларнинг тарқатилиши оқибатида жабрланувчининг ўзига жамоатчилик томонидан бериладиган баҳоси (муайян бир шахс ҳақидаги жамоатчилик фикри), обрўсига зарар етказилади. Тухмат қилинувчи уйдирмалар таъсири остида шахснинг ахлоқий сифатлари, онги, ўз шаъни ва кадр-қимматини англаш ҳисси, худди шунингдек, турли хил ҳислатларга эга индивиднинг қадр-қиммати ўзгартирилиши мумкин эмас. Тухмат жиноятига юридик таҳлил қилаётганда шуни ёдда тутиш керакки, ёлғон ҳамда шарманда қилувчи уйдирмалар тарқатаётган айбдор шахс инсон шаънининг ташқи томонига, яъни шахснинг ахлоқий фазилатлари, фаолиятининг позитив баҳосига зарар етказади. Юқорида таъкидланганидек, жиноят ҳуқуқи назариясида жинорий тажовузнинг объекти сифатида шахс обрўси ҳам келтирилади. Обрў категорияси кўпинча шаън категориясига айнан тушунча сифатида ишлатилади. Ушбу маънода адабиётларда обрў деганда, инсоннинг маънавий қиёфаси тўғрисида шаклланган, унинг хизматлари ва нуфузининг тан олинмишида намоён бўладиган атрофдагиларнинг фикри тушунилиши ҳақида сўз кетади².

Бошқа муаллифлар эса, обрў - бу жамоатчилк фикри (баҳоси), муайян бир шахснинг сифатлари, фазилатлари ва камчиликлари тўғрисидаги умумий фикрдан иборат, деб ҳисоблайдилар³. Демакки, обрў тушунчаси ўз ичига шахснинг ҳам ижобий, ҳам салбий хусусиятлари тўғрисидаги янада кенгрок маълумотларни қамраб олади.

Шунингдек, юридик адабиётларда обрў категорияси шаън категорияси билан умуман мувофиқ келмаслиги мумкин, деган фикр ҳам илгари сурилади. Бунда, мисол учун, шахс томонидан содир қилинган ҳуқуқбузарлик жамоатчиликнинг салбий фикрига сабаб бўлиши, аммо шу билан бирга бу ҳодиса шахснинг

ишга доир қобилияти ҳақидаги фикрни акс эттирувчи (масалан, мутахассис, ўз ишининг устаси сифатидаги) обрўсига умуман таъсир этмаслиги ҳам мумкин⁴.

Шундай қилиб, шахс обрўсини жамият онгида акс этадиган маълум бир меҳнат фаолияти соҳасига тааллуқли бўлган, профессионал, ташкилотчилик, тадбиркорлик ҳислатлари ҳамда сифатларига доир ахлоқий муносабатларнинг бир тури сифатида кўриб чиқиш зарур. Бунда, илмий адабиётларда «ишчанлик обрўси» тушунчасини қўллаш мақсадга мувофиқ бўлар эди.

Бизнинг назаримизда, тухматнинг бевосита объекти (шаън, обрў)ни шахснинг ўз маънавий, шахсий, касбига доир ҳислатлари ва фаолияти тўғрисида ижобий ижтимоий фикрга эга бўла олишдек, ишчанлик обрўсидан фойдаланиш каби субъектив ҳуқуқдан иборат бўлган инсонга тегишли маълум бир ижтимоий манфаат ёки қадрият деб ҳисоблаш тўғри бўлар эди.

Ҳақоратнинг бевосита объекти мазмунини очиб беришда, кадр-қиммат инсоннинг умуман шахс сифатидаги (инсоният вакили сифатидаги ҳамда «инсон - олий қадрият» тамойили асосидаги) қадрини англаштириши назарда тутмоқ лозим. Ушбу маънода инсон кадр-қиммати қатор ҳуқуқ ва манфаатларни юзага келтиради, тадбиқ этилиши маълум бир ҳуқуқий, маънавий ва ташкилий кафолатларни талаб қилувчи шахс ҳуқуқий ҳамда ахлоқий мақомининг асосини ташкил қилади.

Тухматдан фарқли ўларок, ҳақорат жинояти инсоннинг жамиятда тутган мавқеи, обрўси ва шаънига зарар етказмайди. Ҳақорат категориясига, қоида тариқасида, бошқа шахсни ҳақоратли ҳаракатлар орқали бирор-бир нуқсонда айблаш киритилади. Шахснинг шаъни ва кадр-қиммати учун ҳақоратомуз бўлган сўзларнинг ижтимоий хавфлиги нафақат инсоннинг ўз кадр-қимматини англай олишдек ахлоқий ҳиссининг камситилишида намоён бўлади, балки шу билан бирга айбдор томондан умуминсоний қадриятлар эгаси саналган индивиднинг муомала борасидаги қадр-қиммати инкор этилади⁵. Шунинг учун, жиноят ҳуқуқига дахлдор бўлмаган қилмишлар (бошқа шахсни ёқтирмаслик, хушмуомалалик, эътибор қаратиш белгилари ва ҳ.к.)дан фарқ қилиб, ҳақорат инсонлар билан муомала қилишнинг умум қабул қилинган қоидаларини қўпол равишда бузади, ахлоқ нуқтаи назаридан уятсиз ва беадаблик ҳисобланади. Ўз-ўзидан ҳақоратнинг бевосита объекти фикримизча, шахснинг муомала жиҳатидан умуминсоний кадр-қиммат эгаси сифатида атрофдагилардан ўз кадр-қимматининг тан олинмиши талаб қилиб олишдан иборат субъектив ҳуқуқи ташкил қилади.

Шуни ҳам таъкидлаш лозимки, Ўзбекистон Республикасининг амалдаги жиноят қонунда ҳокимият вакили, мансабдор шахсларнинг шаъни ва кадр-қимматини ҳимоя қилиш борасида айрим муаммолар мавжуд. Бунда бир неча ҳолатларни келтириш мумкин. Тухмат мансабдор шахс томонидан

¹ Сугачев Л.Н. Ответственность за оскорбление по советскому уголовному праву: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук - Харьков, 1953. 5-6.

² Словарь по этике. / Под ред. А.А.Гусейнова и И.С.Кона. - М.: Политиздат, 1989, 289-6; Сергеев Ч.П. Право на защиту репутации. - М., 1989. Б.5-6.

³ Ветров Н.И. Преступления против чести и достоинства личности // Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. Н.И. Ветрова и Ю.И. Ляпунова. - М.: Новый Юрист, 1998. 115-6.

⁴ Матросова М.Е. Понятие чести и достоинства личности как объекта уголовно-правовой охраны при клевете и оскорблении. // Труды Академии МВД РФ. Уголовная политика и реформа уголовного законодательства. - М., 1997. 123-6.

⁵ Шмарион В.И. Ответственность за преступления против чести и достоинства личности по российскому уголовному законодательству: Дис.... канд. юрид. наук. - Ростов на Дону, 2000. 107-6.

амалга оширилса, қилмиш мансабдорлик жинояти сифатида эмас, балки ЖКнинг 140-моддасига биноан квалификация қилинади. Агарда қилмиш икки ёки ундан ортиқ фуқарога қаратилган, давлат ёки жамоат манфаатларига кўп миқдорда зарар ёхуд жиддий зиён етказган бўлса, яъни ЖК 205-206 моддаларида назарда тутилган жиноятларнинг зарурий белгилари мавжуд бўлган тақдирда ҳам ЖК 139-модда 3-кисм «б» банди бўйича, яъни оғир оқибатлар келиб чиқишига сабаб бўлган тўхмат сифатида квалификация қилинади. Бундай тарздаги квалификацияга фақатгина ҳақиқатдан мансаб ваколатидан фойдаланилган тақдирда ўринлидир.

Агарда ҳақорат қилиш жинояти мансабдор шахс томонидан содир қилиниши натижасида ЖК 205-206 моддасида назарда тутилган оқибатлар юзага келган тақдирда ушбу қилмишни квалификация қилиш қийинчилик туғдиради. Сабаби, ЖК 140-моддасида «оғир оқибатлар келиб чиқишига сабаб бўлган ҳақорат қилиш» жиноятини қамраб олувчи алоҳида банд мавжуд эмас. Шу сабабдан биз куйида ЎзР ЖКнинг 140-моддаси 3-кисмини куйидаги таҳрирда баён қилишни таклиф қиламиз:

Ҳақорат қилиш:

а) ўз хизмат ёки фуқаролик бурчини бажариши муносабати билан боғлиқ ҳолда жабрланувчи ёки унинг яқин қариндошларига нисбатан;

б) хавфли рецидивист томонидан ёки тўхмат қилганлиги учун илгари судланган шахс томонидан қилинган бўлса,

в) оғир оқибатлар келиб чиқишига сабаб бўлган ҳолда —

энг кам ойлик иш ҳақининг тўрт юз бараваридан олти юз бараваригача миқдорда жарима ёки икки йилдан уч йилгача ахлоқ тузатиш ишлари ёхуд олти ойгача қамоқ ёхуд уч йилгача озодликдан маҳрум қилиш билан жазоланади.

Хулоса қилиб айтиб ўтадиган бўлсак, ҳақорат қилиш мансабдор шахсга (масалан, судьяга) нисбатан содир қилинган бўлса ҳамда ушбу қилмишдан мансабдор шахсга бирор-бир тазйиқ ўтказиш мақсади кўзланган бўлса, қилмиш одил судловга қарши жиноят тариқасида квалификация қилиниши лозим (ЖК 236-моддаси бўйича, яъни тергов қилишга ёки суд ишларини ҳал этишга аралашиш тариқасида). Агар юқоридаги мақсад кўзланмаган бўлса, қилмиш ЖК 140-моддаси бўйича квалификация қилинади. Тўхмат жинояти ҳам деярли юқоридаги тартибда квалификация қилиниши зарур.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие преступления против чести и достоинства человека.

В основной части статьи рассматриваются вопросы об объекте преступления против чести и достоинства человека.

В заключении автор вносит свои предложения по совершенствованию понятийного аппарата в указанной сфере.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of a crime against honor and advantage of the person.

In the basic part of the article questions on object of a crime against honor and advantage of the person are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of the conceptual device in the specified sphere.

Х.З.Қўқоров
ТДЮИ ўқитувчиси

НАЗОРАТ ТАРТИБИДА ИШ ЮРИТИШНИНГ ТУШУНЧАСИ, МОҲИЯТИ ВА АҲАМИЯТИ

Ўзбекистонда суд – давлат ҳокимиятининг ўзига хос хусусиятга эга бўлган мустақил тармоғи сифатида намоён бўлади. Суд – ҳокимиятнинг мустақил тармоғи бўлиб, табиатан қонун чиқарувчи ва ижро ҳокимиятларидан тубдан фарқ қилади. Суд ҳокимиятининг давлатнинг бошқа тузилмаларидан мустақиллиги мамлакатдаги ҳуқуқ устуворлиги, эркинлик ва адолат ғояларига жиддий эътибордан гувоҳлик беради.

Жиноят ишларини кўришда судлар томонидан чиқарилаётган ҳукм, ажрим ва қарорлар ҳақида сўз борганда, уларни қонунийлиги, асослилиги ва адолатлилиги тўғрисида гапирмасликни иложи йўқ. Чунки суд чиқарган ҳукм, ажрим ва қарорларни кадр-қиммати ва аҳамияти ҳам ушбу мезон билан ўлчанилади.

Қонуний кучга кирган суд қарорларини назорат тартибида қайта кўриш жиноят процессининг асосий босқичларидан ҳисобланади. Шу билан бирга фуқаролик процессуал ҳуқуқининг асосий институти ҳамдир. Жиноят-процессуал ҳуқуқининг бу институти аҳамияти ғоят катта. Бу институтнинг аҳамияти ва моҳияти борасида аниқ бир тушунчага эга бўлиш учун, назорат тартибида иш кўзатиш асосларини, назорат тартибида иш кўзатишнинг процессуал воситаларидан фойдаланиш ваколатларига эга бўлган субъектлар, назорат тартибида қонуний кучга кирган ҳукм, ажрим ва қарорларини қайта кўришни процессуал тартиби, назорат тартибида иш кўрган судларнинг қарорлари ва назорат инстанция судларининг ваколатлари билан боғлиқ бўлган бир қатор ҳуқуқий масалаларни билиб олиш муҳим аҳамият касб этади.

Ўзбекистон Республикаси Олий Суди Пленумининг қароридан ташқари, республикамиздаги ҳамма судларнинг қонуний кучга кирган ҳукм ажрим ва қарорлари, қонунда кўрсатилган мансабдор шахсларнинг назорат тартибида келтирилган протестлари бўйича назорат тартибида иш кўрувчи судлар томонидан қайтадан кўрилиши мумкин. Бу ҳолат Жиноят-процессуал Кодексининг 478-моддаси 3-бандида ўз ифодасини топган.

Суд ҳукм, ажримлари ва қарорларни назорат тартибида қайта кўришнинг моҳияти қонуний кучга кирган ажрим ва қарорларидаги аниқланган камчиликларни тузатишдан иборат. Бу борада ғайриқонуний ва асосланган суд қарори қайси суд томонидан қабул қилинган ва у қабул қилингандан сўнг қанча вақт ўтгани эътиборга олинмайди.

ЖПК нинг 497¹-моддасига кўра, суднинг қонуний кучга кирмаган ҳукмлари устидан апелляция тартибида шикоят бериш ёки протест билдириш мумкин. 498-моддасида маҳкум, унинг ҳимоячиси, қонуний вакили, шунингдек жабрланувчи, унинг вакили суднинг қонуний кучга кирган ҳукми ва ажрими устидан, агар иш апелляция тартибида кўрилган бўлмаса, кассация тартибида шикоят беришга ҳақлидир. Демак, суднинг қонуний кучга кирган ҳукми ва ажримидаги камчиликлар кассация инстанция судлари томонидан келтирилган шикоят ва протестлар бўйича қайта кўриш билан тузатилади.

Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленуми тушунтириш беришича, ЖПК 482-моддасига мувофиқ назорат инстанцияси суди шикоят (протест) да баён

этилган вазият билангина чегараланмасдан, суд қарорларининг қонунийлиги, асослилиги ва адолатлилигини тўла ҳажмда (тафтиш тартибида) текширишга мажбур.¹

Ушбу нормани белгилаб қўйилиши, жиноят ишларини назорат тартибида кўриш босқичи муҳим аҳамиятига эга эканлигини кўрсатиб турибди.

Шундай экан, назорат тартибида иш юритиш институти учун эҳтиёж борми? Агар бўлса, бундай зарурият нималарга асосланган деган табиий савол туғилади.

Бу борада Саҳаддинов суд тизимини янада ривожлантириш учун янги киритилган апелляция тартибида ишларни кўришни қолдириб, кассация тартибида ишларни кўриш тартибидан воз кечиш мақсадга мувофиқ бўлар эди, чунки ҳозирги пайтда апелляция иш юритуви тўла равишда кассация тартибида иш юритувиغا нисбатан ишни кенгрок, ҳар томонлама ва ҳолисона текшириш учун мустақил суд босқичи сифатида ўзини намоён қилади. Бу эса кассация босқичини олиб ташлаб, унинг ўрнига назорат тартибида ишларни кўриш босқичини ривожлантирсак, суд тизими учун ниҳоятда катта фойда келтирилган бўлар эдик² деган фикрни илгари суради.

Дарҳақиқат, назарий жиҳатдан апелляция ва кассация тизимларига эътибор берсак, Ўзбекистон ҳудудида икки бир-бирига қарши бўлган ҳуқуқ тизимлари тўқнаш келган, биринчиси бу романо-герман (континентал) ҳуқуқи. Мазкур ҳуқуқ тизимида кассация иш юритуви асосий ўрин эгаллаган. Иккинчиси эса англосаксон ҳуқуқ тизимида мансуб бўлган апелляция тартибида иш юритуви. Агарда бу қарама-қарши ҳуқуққа мансуб бўлган институтларни биргаликда ҳаракатда бўлиши келажакда судларни беасос кўрилган жиноят ишларининг ҳажмини тобора ўсиб боришига олиб келиб, қонунчиликни ва адолатни қарор топиши учун салбий омил сифатида таъсир кўрсатиши аниқ.

Ўзбекистон Республикасининг Жиноят-процессуал, Хўжалик-процессуал ва Фуқаролик-процессуал кодексларига ўзгартириш ва қўшимчалар киритиш тўғрисидаги Ўзбекистон Республикасининг 2000 йил 14 декабрдаги Қонуни Жиноят-процессуал қонунчилигида туб бурилиш бўлди, десак янглишмай-миз.

Мазкур Қонундан келиб чиққан ҳолда Пўлатов фикрича, энди кассация инстанция суди жиноят ишларини назорат тартибида кўриб чиқади, яъни у назорат инстанциясига айланди. Сўзсиз, суднинг бу инстанцияси, судлов фаолияти устидан назорат қилишнинг муҳим усули бўлиб, судлар йўл қўйган хатоларни тузатишга, тўғри ва ягона суд амалиётини амалга оширишга ёрдам беради.³

Аҳмаджонов таъбирича, апелляция, кассация ва назорат босқичларига асосланган фикрлар орқали суд хатоларини бартараф этишга эришиш ҳамда жазо муқаррарлигини таъминлаш бугунги куннинг долзарб вазифасидир.⁴

¹ Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленумининг 2008 йил 15 майдаги “Судлар томонидан жиноят ишларини назорат тартибида кўриш амалиёти тўғрисида”ги 12-сонли Қарори. 22 б.

² Саҳаддинов С. Ярашув институтининг ташкилий-ҳуқуқий асослари. DAVLAT VA HUQUQ. 2004, № 2. Б.45-46.

³ Пўлатов Б. Назорат қилишнинг муҳим усули. Ҳаёт ва қонун. 2001, № 4. 40 б.

⁴ Аҳмаджонов О.М. Давлат айбловини қувватлаш хусусиятлари ва бу борада йўл қўйлаётган камчиликлар.

Мухитдинова, назорат инстанциясида қонуний кучга кирган суд қарорлари, ажрими ва ҳукмнинг қонунийлигини, асосланганлигини, адолатли ва қонунийлигини текширади. Бундай текширув ишда иштирок этган шахсларнинг назорат шикоятлари бўйича, ҳамда шикоят қилинаётган актлар сабабли фуқароларнинг ҳуқуқ ва манфаатлари бузилганда ва прокурор протестлари бўйича ҳам текширувлар амалга оширилади. Бунда ишлар назорат инстанция сифатида фақат биринчи ва иккинчи звенолар бўла олади¹ - деб ёзади.

Бизнинг фикримизча, ушбу институтни янада такомиллаштиришнинг иккита зарурияти мавжуд:

- биринчидан, кассация босқичини олиб ташлаш керак, чунки апелляция инстанция ишларни ҳар томонлама кенроқ, самарали шу билан бирга, тезкор амалга ошириш имкони беради. Модомики, суд ҳукми, ажримларидаги камчиликларни апелляция тартибида қайта кўриб ҳал қилиш йўли билан тўла равишда тугатиб бўлмайди. Негаки, суд ҳукми, ажримларининг маълум бир қисмигагина апелляция тартибида шикоят ва протестлар келтирилади ва булар апелляция инстанция судларида кўрилади. Бундан ташқари, апелляция тартибида шикоят ва протест келтириш ҳуқуқига эга бўлган шахслар (ишда иштирок этувчи шахслар, прокурор) томонидан тегишли тартибда шикоят ёки протест келтирилмаганлиги натижа-сида айрим ғайриқонуний ва асосланмаган суд ҳукми в ажрими қонуний кучга киради. Бундай суд томонидан қабул қилинган қарорларни камчиликларни апелляция тартибида ўзгартириб ёки бекор қилиб бўлмайди.

- иккинчидан, баъзи ҳолларда апелляция инстанция судлари ҳам суд ҳукми ва ажримларини қайта кўришда хатоликларга йўл қўядилар. Апелляция инстанция судлари томонидан суд ҳукми ва ажримларини қайта кўриб ҳал қилишда бу судлар томонидан йўл қўйилган камчиликларни шу суднинг ўзи бартараф қила олмайди. Демак, бу судларнинг камчиликларини тузатиш ваколатига эга бўлган назорат тартибида кўриш босқичини янада такомиллаштириш керак бўлади.

Назорат тартибида иш юритиш ваколатига эга бўлган суд органи келтирилган протест бўйича ишни тўла ҳажмда текшириб, кўрилган иш бўйича чиқарилган ва қонуний кучга кирган барча суд ҳукми, ажрими ва қарорларини қанчалик қонунийлиги, асослиги ва адолатлилиги билан боғлиқ бўлган масалаларни ҳал қилади. Бу масалаларни ҳал қилиш борасида суд қарорларидаги камчиликларни аниқласа, назорат инстанция суди бу камчиликларни бартараф қилиш чораларини кўради ва шу йўл билан одил судловни амалга ошириш борасида қуйи судларнинг фаолияти устидан раҳбарлик қилади ва қонунларни бир хилда татбиқ этишни таъминлайди. Назорат тартибида иш кўриш ваколатига эга барча судларда ишни қайта кўриш коллегиялик тамойилига асосланади. Лекин коллегиялик тамойили бу судларда турлича бўлади.

Юқоридагилардан кўриниб турибдики, қонуний кучга кирмаган суд ҳукми, ажримларини апелляция тартибида бекор қилиш, қонуний кучга кирган суд ҳукми, ажрими в қарорларини кассация тартибида бе-

кор қилиш, учун асос бўлиб хизмат этадиган ҳуқуқий ҳолатлар, қонуний кучга кирган суд ажримлари ва қарорларини назорат тартибида ҳам бекор қилиш учун асос бўлади. Назорат тартибида иш кўриш ваколатига эга бўлган барча суд органлари кўрилган иш бўйича қабул қилган ажримлари ёки қарорлари билан ўзларига юклатилган ваколатларни амалга оширадилар. Суднинг назорат тартибида кўрилган ишлари юзасидан қабул қилган ажрим ва қарорлари ҳам процессуал қонунчиликда белгиланган суд қарорларига қўйилган (қонунийлиги, асослиги, адолатлилиги) талабларга тўлиқ жавоб бериши керак. Жиноят-процессуал қонунчилиги нормалари талабларига мувофиқ, бу судларнинг ажрим ҳамда қарорлари бир вақтнинг ўзида қонуний, асосланмаган ҳамда адолатли бўлиши лозим.

Афсуски, суд амалиётида бу борада ҳам камчиликлар йўқ эмас. Суд амалиётида оз бўлса-да, учраб турадиган ғайриқонуний ҳамда асосланмаган суд ҳукми, ажримлар ва қарорлар борасида камчиликларни бартараф қилиш суд ҳокимиятини амалга оширувчи барча босқичдаги, шу жумладан, назорат инстанцияси судлари олдида турган асосий вазифалардан бири бўлиб ҳисобланади. Бу судларнинг асосий фаолияти ҳам биринчи галда инсонларнинг бузилган ҳуқуқларини ва уларнинг қонуний манфаатларини ҳимоя қилишга қаратилган бўлиши керак.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие ведения дела в надзорном порядке.

В основной части рассматриваются вопросы сущности и роли ведения дела в надзорном порядке.

В заключении автор приходит к выводу, что следует совершенствовать вопросы в ведении дел в надзорном порядке в направлении защиты прав человека.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of conducting business of a supervising order.

In the basic part questions of essence and a role of conducting business in a supervising order are considered.

In the conclusion the author comes to opinion that it is necessary to improve questions in business management in a supervising order in a direction of protection of human rights.

Ўзбекистон Республикаси Бош прокуратураси тергов амалиёти, 25-сон. - Т.: 2003. 151 б.

¹ Мухитдинова Ф.Ф. О судебной системе Республики Узбекистан // ТДЮИ Ахборотномаси. – Тошкент, 2008. № 3. - 90 б.

Н.Хайриев
ТДЮИ Тадқиқотчиси

ЖИНОЯТ ПРОЦЕССИДА ҲАҚИҚАТНИ АНИҚЛАШ МУАММОСИ

Ҳақиқат муаммолари анча чуқур ўрганилганига қарамай, исбот қилиш назариясида суд аниқлайдиган ҳақиқатнинг мазмуни тўғрисидаги масала ҳанузгача баҳсли бўлиб қолаётир. Бу масала атрофидаги илмий мунозаранинг моҳияти шундан иборатки, исбот қилиш жараёнида олинадиган, ҳаққонийлик талаблари қўйиладиган билимларнинг мазмунига турли муаллифлар ҳар хил тавсиф берадилар.

Ушбу масала бўйича жиноят-процессуал адабиётларда уч хил нуқтаи назар шаклланган: 1) ҳақиқатнинг мазмуни фақат ишнинг ҳақиқий ҳолатларини билишни ташкил этиши лозим¹; 2) ҳақиқат билан ишнинг ҳолатларигина эмас, балки қилмишни квалификация қилиш ҳам қамраб олиниши керак²; 3) бундан ташқари, ҳақиқатнинг мазмунига жазо чорасини аниқлаш, шунингдек жавобгарликнинг бошқа барча масалаларини ҳал қилиш ҳам киритилади³.

Ҳақиқат тушунчасига нисбатан турли хил ёндашувлар таҳлили уларнинг барчаси ҳақиқатнинг воқеликка фикрнинг мувофиқлиги сифатидаги талқини, яъни ҳақиқатнинг мумтоз концепцияси билан боғлиқ эканлигини кўрсатади.

1959 йилги ЎзССР ЖПК хусусида шуни қайд этиш мумкинки, гарчанд, унда ҳақиқатга оид баъзи умумий қоидалар ўз аксини топган бўлса-да, ҳақиқатни аниқлаш принцип даражасида мустаҳкамланмаган⁴. Боз устига, ҳақиқат муаммоларини ечишга шўро даврида кўпроқ мафкуравий нуқтаи назардан ёндашилган. Замирида коммунистик мафкура ётган шўро даврининг исбот қилиш назарияси, капиталистик мамлакатларнинг ҳуқуқшуносларидан фарқли ўлароқ, шўро терговчиси ва судьяси ҳар бир иш бўйича ҳақиқатни аниқлашга шак-шубҳасиз қодир, деган кўр-кўрона фикрдан келиб чиққан⁵. Бунда П.Лупинская таъбири билан айтганда, “ҳар бир жиноят иши бўйича ва ҳар қандай воситалар билан объектив ҳақиқатни аниқлаш узил-кесил талаби қўйилган”⁶.

Ҳақиқатнинг объективлиги унинг зарурий шартли ҳисобланади. Жиноят-процессуал билиш натижаси сифатидаги ҳақиқатнинг объективлиги текширишнинг тахмин қилинаётган натижалари амалда аниқланган сабабий боғланишлар билан тўла мос келишида ифо-

даланади⁷. “Ҳақиқат моҳияти объективдир, у билувчи субъектнинг хоҳиш ва иродасига боғлиқ эмас. Шу сабабли ҳақиқатни одатда объектив ҳақиқат деб номлаш тўғридир”⁸.

Айрим муаллифлар жиноят процессида ҳақиқат масалаларини ўрганар эканлар, объективликдан ҳақиқатнинг аниқлигини келтириб чиқарадилар. Жиноят процессида ҳақиқат умумий қонунларни эмас, балки айрим аниқ фактларни ўз ичига олади. Бинобарин, ҳақиқатнинг аниқлиги объектив воқеликнинг аниқ фактлари унинг асоси эканлигини, унда ўрганилаётган воқеликнинг турли томонлари ўзининг жамулжам ифодасини топишини англатади⁹.

Ҳақиқатда субъектив томоннинг мавжудлигини ҳам инкор этиб бўлмайди. Биз ҳақиқат субъективдир, деганда, у инсон ва инсониятдан четда мавжуд бўлмаслигини назарда тутамиз. Аммо инсон тасаввурларининг асл мазмуни инсонга ҳам, инсониятга ҳам боғлиқ эмас, яъни ҳақиқат шаклан субъектив, лекин мазмунан объективдир. Инсоннинг воқелик ҳақидаги билимлари ҳақиқий ёки сохта бўлиши мумкин, лекин улар ҳамиша субъектив бўлади. Инсон ақли воқеликнинг муайян бир кўринишини англаб етиши мумкин, лекин у ҳар доим объектив бўлади¹⁰. Назаримизда, М.В.Рудов: “Дарҳақиқат, терговчи ёки судья қандай воқеа юз бергани, уни ким содир этгани, шахс айбдор ёки айбдор эмаслигини, қандай зиён етказилгани ва ҳоказоларни билишга қодир бўлмаса, адолат ҳақида гап бўлиши ҳам мумкин эмас”¹¹, деганда ҳақ эди.

Айрим муаллифлар ҳақиқат инсоннинг субъектив майлларига боғлиқ бўлмайди, лекин уларни тавсифлайди, деб ҳисоблайди. “Ҳақиқат субъектив жиҳатни – айбдорлиги тўғрисидаги масала ечилаётган шахснинг содир этилган қилмиш ва унинг оқибатларига руҳий муносабатини ҳам тавсифлайди. Аммо суриштирув органи, терговчи, уларни назорат қиладиган прокурор, ниҳоят, суд учун бундай руҳий муносабат амалда мавжуд бўлган объектив факт ҳисобланади ва шу боис аниқланиши, исбот қилиниши ва пировард натижада суд ҳукмида қайд этилиши мумкин”¹².

Бизнингча, ҳақиқат нарсалар тавсифи бўлиши мумкин эмас; ҳақиқат тушунчаси фақат фикрларга татбиқ этилади. Қолаверса, объектив ҳақиқат инсон билимларини тавсифлар экан, субъектив шаклда намоён бўлади. Аммо у билимларни мазкур субъектив

¹ Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса. Т. 1. – С. 321-326.; Куцова Э.Ф. Гарантии прав личности в советском уголовном процессе. – М., 1972. – С.71.

² Полянский Н.Н. Вопросы теории советского уголовного процесса. – М., 1956. – С. 118.; Соловьев А.Д. Всесторонность, полнота и объективность предварительного следствия. – Киев, 1969. – С. 5.; Зажицкий В. Новые нормы доказательственного права и практика их применения // Российская юстиция. – 2003. – №7. – С.46.

³ Мухин И.И. Объективная истина и некоторые вопросы оценки судебных доказательств при осуществлении правосудия. – М., 2004. – С. 41.

⁴ Ўзбекистон ССРнинг Жиноят-процессуал кодекси. – Тошкент: Ўзбекистон, 1966. – 333 б.

⁵ Доказывание в уголовном процессе. Традиции и современность. – М.: Юрист, 2000. – С. 143.

⁶ Лупинская П. Доказательства и доказывание в новом уголовном процессе // Российская юстиция. 2002. №7. – С. 5.

⁷ Астафьев Ю.В. Проблемы истины в уголовном судопроизводстве // Жизнь в науке. К 100-летию со дня рождения М.С.Строговича. Вып. 2. – Воронеж: Изд-во Воронеж. ун-та, 1995. – С.70.

⁸ Азизходжаев Б.А. Оценка доказательств в уголовном процессе. – Ташкент: Узбекистан, 1995. – С. 92-93.

⁹ Воронин С.Э. Проблемно-поисковые следственные ситуации и установление истины в уголовном судопроизводстве: Дисс. ...д-ра юрид. наук. – Барнаул, 2001. – С. 24.; Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс): Учебник для вузов / Под ред. Г.П.Химичевой, О.В.Химичевой. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и Право, 2004. – С. 115.

¹⁰ Аверин А.В. Судебная достоверность как содержание судебной истины // Право и политика. – 2004. – №5. – С. 86.; Афанасьев С.Ф. Проблема истины в гражданском судопроизводстве: Дисс. ...канд. юрид. наук. – Саратов, 1998. – С. 15.

¹¹ Рудов М.В. Уголовно-правовые средства охраны истины в уголовном судопроизводстве: Дисс. ...канд. юрид. наук. – Хабаровск, 2002. – С. 20.

¹² Тенчов Э.С. Объективная истина и суд присяжных // Государство и право. – 1994. – №11. – С. 133.

шакл нуқтаи назаридан эмас, балки уларнинг объектив мазмуни нуқтаи назаридан тавсифлайди. Объектив ҳақиқатни инсон билимларининг объектив дунёга мувофиқ бўлган, яъни уни акс эттирадиган мазмуни сифатида тавсифлаш мумкин. Айти шу сабабли объектив ҳақиқат субъектга, унинг онгига боғлиқ бўлмайди. Бинобарин, ҳақиқий билимнинг хусусиятини бошқа бирон-бир атама акс эттира олмайди, шу боис “объектив” тавсифини инсон билимининг мазмунига татбиқ этиш мутлақо ўринлидир.

Шу туфайли ҳам В.И.Басковнинг объектив ҳақиқат тушунчасининг инсонга боғлиқ бўлмаган билим мазмуни сифатидаги фалсафий талқини жиноят процессидаги ҳақиқат тушунчасига татбиқ этилиши мумкин эмас, чунки мазкур процессда ҳақиқатни билиш субъектлари (терговчи, прокурор, судья)дан қатъи назар англаб этиш мумкин эмас, уни билиш кўрсатилган субъектлар ҳақиқатни идрок этиши билан узвий боғлиқ¹, деган фикрига қўшилиш амри маҳол. Бинобарин, исбот қилиш жараёни чексиз давом этиши мумкин. Тергов органлари суд айбдорлик масаласи хусусида аниқ хулоса чиқариши учун етарли бўлган далилларни тўплай олмаган бўлса, суд иш бўйича қарор чиқаришдан бош тортиши ҳам, ўзини тийиши ҳам мумкин эмас. Айти вақтда суд исбот қилишга оид материаллардаги камчиликларни тўлдириш имкониятига ҳам эга бўлмайди. Бундай ҳолларда ҳақиқатни аниқлаш муаммоли тус олади. Қонун суддан қонуний, асосли ва адолатли ҳукм чиқаришни талаб қилади (ЎзР ЖПК 455-моддаси). А.А.Мухаммадиев таъбири билан айтганда, “судлар томонидан одил судловни амалга ошириш ҳар бир чиқариладиган ҳукм қонуний, асосли ва адолатли бўлишини талаб қилади ҳамда ҳукм фақат суд мажлисида текширилган ва суд мажлиси баённомасида ўз аксини топган далилларга асосланганлиги билан бўлиши керак”².

Шу ўринда Т.Н.Карабанованинг “айни ҳолда жиноят процессининг мақсадига эришилмаган деб бўлмайди, айбланувчига нисбатан айблов ҳукмини чиқариш истисно этилса, бундай вазиятда суд оқлов ҳукмини чиқариши ва ўз қарорининг тўғрилигига ишончи комил бўлиши мумкин”³, деган фикрига қўшилиш лозим.

Билиш назариясининг яна бир муҳим муаммоси ҳақиқат нисбий ва мутлақ шаклларининг ўзаро нисбати билан боғлиқ. Нисбий ҳақиқат объектив дунё ҳақидаги тўлиқ бўлмаган билимни; предметни тўлиқ акс эттирмайдиган тор билимларни; муайян доирадагина мутлақ ҳисобланадиган билимларни акс эттиради. Оралиқ билимлар билиш объектларини тўлиқ акс эттирмагани учун ҳам улар нисбатан ҳақиқий билимлар ҳисобланади. Бу борда А.А.Мухаммадиев “Ўз хусусиятига кўра ҳақиқат мутлоқ ҳамда нисбий ҳисобланади. Ҳақиқатнинг нисбийлиги шу билан белгиланадики, жиноят дунёнинг бир заррачаси бўлиб, у воқеиликнинг барча алоқаларида эмас, балки жиноят судлов ишларини юритиш вазифаларини ҳал қилишга

зарур бўлган муайян доираларда ўрганилади”⁴, деб ёзганида ҳақ эди.

Мутлақ ҳақиқат деганда ўз предметида айний бўлган ва шу боис билишнинг кейинги ривожланиш жараёнида рад этилиши мумкин бўлмаган, яъни тўлиқ, мукамал, узил-кесил билим тушунилади.

Мутлақ ва нисбий ҳақиқатга оид қоидаларни жиноят-процессуал муносабатлар соҳасида қўллаш имконияти тўғрисидаги масала хусусида бир неча нуқтаи назар вужудга келган: 1) жиноят иши бўйича фақат мутлақ ҳақиқатни аниқлашга эришилиши лозим⁵; 2) жиноят иши бўйича фақат нисбий ҳақиқат аниқланиши мумкин. “Бунда нисбийлик ҳодисалар ва фактларни билишнинг ноаниқлиги, ишонсизлигида эмас, балки мазкур билишнинг тўлиқ бўлмаган хусусиятида, текширишнинг шартли чегарасида намоён бўлади”⁶; 3) айрим жиноят ишлари бўйича мутлақ ҳақиқат, айрим ишлар бўйича эса – фақат нисбий ҳақиқат аниқланиши мумкин⁷; 4) жиноят иши бўйича аниқланадиган ҳақиқат бир вақтнинг ўзида ҳам мутлақ, ҳам нисбийдир⁸; 5) мутлақ ва нисбий ҳақиқат фалсафий тушунчалари жиноят иши бўйича аниқланадиган ҳақиқатга нисбатан татбиқ этилиши мумкин эмас⁹.

Н.А.Пьянов мутлақ ва нисбий ҳақиқат ҳақида мулоҳаза юритар экан, мутлақ ва нисбий ҳақиқатлар ҳақиқатнинг икки мустақил тури эмас, балки бита ягона объектив ҳақиқатнинг билиш жараёни диалектикасини акс эттирадиган томонларидир, деган хулосага келади. Унинг фикрича, ҳақиқат билишнинг натижасигина эмас, балки билишнинг тахминий, нотўлиқ билимдан

⁴ Мухаммадиев А.А. Далиллар назарияси муаммолари. Дарслик / ю.ф.д., проф. З.Ф.Иноғомжонова умумий таҳрири остида. – Тошкент: ТДҶОИ, 2009. – Б. 17.

⁵ Перлов И.Д. Исполнение приговора в советском уголовном процессе. – М.: Юрид. лит., 1963. – С. 23.; Кустов И.С. Философская природа истины, устанавливаемой в уголовном процессе // Вопросы борьбы с преступностью. – М., 1967. – С. 113-115.; Зайцева С.А. Закон и установление истины по делу в свете современной российской уголовной политики // Уголовно-правовая охрана личности и ее оптимизация. – Саратов, 2003. – С. 177.; Соркин В.С. Особенности процессуально-го доказывания в уголовном судопроизводстве: Монография. – Гродно, 2002. – С. 14.

⁶ Ульянова Л.Т. Оценка доказательств судом первой инстанции. – М.: Юрид. лит., 1959. – С. 60-61.

⁷ Лукичев Н.А. Роль суда по установлению объективной истины по уголовным делам в свете конституционного принципа состязательности процесса // Следователь. – 2002. – №2. – С. 27.

⁸ Дорохов В.Я. Обоснованность приговора в советском уголовном процессе. – М., 1959. – С. 70-72.; Недосекин А.В. Установление истины – цель доказывания по уголовному делу // Вестник Воронежского ин-та МВД России. – 2001. – №8. – С. 81.; Зыков Д.В. Характер истины в уголовном процессе // Вопросы права и социологии. Межрегиональное науч. изд. Вып. 10. – Волгоград, 2003. – С. 43-6.; Оришич Е.Г. Принцип объективной истины в гражданском процессе // Актуальные проблемы применения российского права на современном этапе. – Краснодар, 1998. – С. 122.

⁹ Плаксин Л.С. Проблема истины в уголовном процессе // Криминалистические и уголовно-процессуальные аспекты предварительного следствия. – Челябинск, 2000. – С. 126.; Карякин Е.А. К вопросу об истине в уголовном судопроизводстве // Материалы межд. научно-практ. конф. – Екатеринбург, 2005. – С. 418-419.; Хазиева Л. Истина и справедливость в уголовном процессе // Проблемы противодействия преступности в современных условиях. – Уфа, 2004. – С. 204.

¹ Басков В.И. Истина в уголовном судопроизводстве // Вестник Моск. ун-та. Серия “Право”. – 1995. – №3. – С. 44.

² Ўзбекистон Республикасининг Жиноят-процессуал кодексига шарҳлар. Муаллифлар жамоаси / Маъсул муҳаррир проф. Ғ.А.Абдумажидов. – Тошкент: ТДҶОИ, 2009. – Б. 696.

³ Карабанова Т.И. Еще раз об истине в уголовном процессе России // Мировой судья. 2005. №3. – С. 21.

тўлиқроқ, аниқроқ, мутлақ билимга ривожланиш жараёни ҳамдир¹.

Бизнингча, билиш жараёнида мутлақ ҳақиқатни аниқлашга ҳаракат қилиш лозим. Бизнинг бу борадаги мулоҳазаларимиз замирида фактлар ҳақидаги мутлақо тўлиқ билимни юридик аҳамиятга молик фактларни мутлақ ҳақиқат деб қайд этишдан фарқлаш лозимлиги ҳақидаги ғоялар ётади. Мутлақо тўлиқ билимларнинг олинишига эришиш мумкин эмас, лекин юридик аҳамиятга молик фактларни мутлақ ҳақиқат деб қайд этиш қонунийликка қатъий риоя қилишнинг муқаррар шарти бўлиши лозим. Агар биз жиноят иши бўйича нисбий ҳақиқат аниқланишидан келиб чиқсак, бу иш бўйича терговнинг тўлиқ эмаслигини англайди. Тўлиқ тергов қилинмаган иш бўйича чиқарилган ҳукм эса синхор тўғри ва асосли деб топилиши мумкин эмас.

Нисбий ҳақиқат ҳар доим тугалланмаган, охирига етказилмаган тадқиқотни англайди. Кейинчалик тадқиқот ўрганилаётган предметларга доир билимлар билан тўлиб боради, мутлақ ҳақиқатнинг янги зарралари кўшилади. Аммо жиноят процессида ҳақиқатни аниқлаш жараёни қонуний кучга кирган суд ҳукми билан чегараланади ва шу билан фактларни текшириш жараёнига нуқта қўйилади. Бинобарин, бу нисбий ҳақиқат эмас. Албатта, баъзан ҳукм қонуний кучга кирганидан сўнг илгари маълум бўлмаган янги ҳолатлар аниқланади ва натижада иш қайта кўрилади. Аммо бу жиноят процесси жараёнида аниқланган ҳақиқатнинг нисбийлигини эмас, балки ҳукмнинг нотўғрилигини англайди.

Айрим олимлар жиноят процесси доирасида ҳақиқатнинг мезонлари тўғрисидаги масалани ечишга ҳаракат қиладилар. Бу масала бўйича назариячилар ўртасида ягона нуқтаи назар мавжуд эмас. Айримлар мезон сифатида тажрибадан, бошқалар – ички ишончдан фойдаланишни таклиф қилганлар. Ҳозирги даврда тергов қилинаётган воқеалар ва ҳолатлар ҳақида олинган билимнинг ҳаққонийлигини текширишда терговчи, суд учун бирон-бир қатъий ва мутлақ мезонни белгилаш имконияти йўқ, деган ғояни илгари сурувчи учинчи нуқтаи назар вужудга келди². Шу боис, В.С.Овсянников қайд этганидек, терговчи ва суддан тергов қилинаётган воқеалар ҳақида олинган билимни субъектив тавсифлашнинг (билим исбот қилинган ёки исбот қилинмаган) талаб қилиш мумкин, лекин билимни унинг мазмунининг объектив томонидан тавсифлашни (у ҳақиқий ёки сохта) талаб қилиш мумкин эмас. Биринчи талаб – ўринли, иккинчи талаб эса – ноўрин³. Биз ҳам бу ўринда биринчи талабнинг асосли эканлигини тан олган ҳолда, жиноят процессида исбот қилиш субъектлари фақатгина уларга маълум фактлар асосида субъектив ҳақиқатни аниқлай олишга қодир бўлишларини эътироф этамиз.

Айрим тадқиқотчилар бир нечта қонуний қўлловчилар (терговчи, суриштирувчи, прокурор, ишни биринчи инстанция судида кўраётган судья, юқори турувчи суд судьясининг процессуал фаолият жараёнида шаклланган муштарак ички ишончи жиноят

процессида ҳақиқатнинг мезони сифатида қаралиши мумкин⁴, деган нуқтаи назарни ҳимоя қиладилар. Бу концепция бош принцип – билаётган инсонга ишонч принципига асосланади. Бунда билимнинг ҳақиқийлигини белгиловчи зарурий шарт сифатида субъектнинг ўзи амал қилади, зеро у ҳақиқатни тасдиқлашда фойдаланиладиган ижтимоий ва маданий-тарихий тажрибанинг, моддий амалий фаолиятнинг жамулжам ифодасидир⁵.

Аммо “ички ишонч – далилларга баҳо бериш мезони” таърифи қандай талқин қилинмасин, у далилларга баҳо беришнинг тўғрилигини субъект ўз руҳий ҳолати – ишончи орқали текширади, деган фикрни ифодалайди. Натижада объектив мезон ўрнини субъектив мезон эгаллайди, ички ишонч нотўғри бўлиши ҳам мумкинлиги эътибордан соқит этилади⁶. Шу сабабли айни бир далиллар билан асосланган айни бир билим баъзи бир баҳолаш субъектларида унинг ҳақиқийлигига ички ишонч пайдо бўлишига, айрим субъектларда эса – шубҳа туғилиши ёки ҳатто унинг сохталлигига ички ишонч пайдо бўлишига олиб келиши мумкин. Бинобарин, мазкур мезон ишончли эмаслигини унутмаслик лозим.

Ҳақиқат мезони сифатида ҳуқуқшунослар томонидан жиноят процессларида иштирок этиш жараёнида тўплаган тажрибадан фойдаланиш ҳам таклиф қилинган. Бу ерда ҳақиқатнинг далил-исботи ҳамда билимнинг ҳақиқийлигини текшириш фарқланади. Ҳақиқат ҳақида фақат тажриба, амалиёт асосида мулоҳаза юриштиш мумкин деб ҳисобланади. Жиноят процессида билиш амалий фаолият жараёнида амалга оширилади. Амалиёт натижада жиноят процессида билиш манбаи, илгари сурилган тусмолларни текшириш воситаси бўлиб хизмат қилади, билиш жараёнига тузатишлар киритади, ҳақиқат сари йўл очади.

Айрим муаллифлар амалиётга ҳақиқатнинг мезони сифатида ёндашар эканлар, унинг қуйидаги кўринишларини фарқлайдилар: дастлабки тергов органлари, прокуратура, суднинг ўзаро ҳамкорликдаги амалиёти; тезкор ходим, терговчи, прокурор, судьянинг шахсий касбий тажрибаси; иш материалларини синчковлик билан текшириш ва таҳлил қилиш, тўпланган барча далилларни текшириш ва уларга баҳо бериш; терговни режалаштиришда воқеанинг мумкин бўлган барча изоҳларини ҳисобга олиш, тусмолларнинг ҳаққонийлигига баҳо бериш ва уларни моҳияти бўйича текшириш. Тусмолларни текшириш амалда бажарилади ва текшириш натижаларига ҳам амалда баҳо берилади; тергов қилинаётган воқеанинг айрим унсурлари ҳақидаги билимларимизнинг тўғрилигини белгиланган процессуал шаклда ва илмий тажрибалар ўтказиш йўли билан эксперимент ёрдамида текшириш; исбот қилиш жараёнида далилларни тўплаш ва текшириш мақсадида табиий фанлар ва техника фанлари ютуқларидан фойдаланиш⁷.

¹ Пьянов Н.А. Значение категории абсолютной и относительной истины для характеристики истины в правоприменительной деятельности // Актуальные проблемы теории юридических доказательств. – Иркутск, 1984. – С. 37.

² Белоносов В.О. Критерии истинности результатов толкования уголовно-процессуальных норм // Журнал российского права. 2003. №5. – С.59.

³ Овсянников В.С. Вооружены ли следователь и суд критерием истины // Закон и право. – 2000. – №7. – С.34.

⁴ Григорьев В.Н. Уголовный процесс: Учебник. – М.: Изд-во Эксмо, 2005. – С. 163.

⁵ Микешина Л.А. Философия познания: Полемические главы. – М.: Прогресс-Традиция, 2002. – С. 168-169.

⁶ Ратинов А.Р. Судебная психология для следователей. – М.: ООО Изд-во “Юрлитинформ”, 2001. – С. 174.

⁷ Белкин Р.С. Собрание, исследование и оценка доказательств: Сущность и методы. – М.: Наука, 1966. – С.90-91.

Айримлар жиноят процессида амалиёт мезони асосан билвосита, умумий тарихий амалиёт сифатида амал қилади, деган фикрни асослашга ҳаракат қилади¹.

Амалиёт мезони айна дамда ҳам мутлақ, ҳам нисбийдир, деган фикр ҳам амалиётни ҳақиқат мезонларидан бири сифатида тушунишга хизмат қилади², деган фикр ҳам ўринли. Зеро, амалиёт мезони мутлақдир, чунки, биринчидан, инсон фикрининг ҳақиқийлиги ёки сохталигини аниқлаш учун бошқа ҳеч қандай мезон йўқ; иккинчидан, у мутлақ ҳақиқатни кўрсатиб беришга қодир. Аммо, тажриба ранг-баранг бўлгани туфайли, ҳар қандай оддий ҳақиқат ҳар доим нотўлиқдир. Айна шу сабабли амалиёт мезони билимларимизнинг ҳақиқийлигини умуман олганда воқеликни нисбатан аниқ, тахминан тўғри акс эттирадиган нисбий ҳақиқатлар сифатида тасдиқлайди. Маълумки, амалиёт, ҳақиқат мезони сифатида, инсоннинг бирон-бир тасаввурини тўла тасдиқлаши ёки инкор этиши мумкин эмас.

Жиноят процессида амалиёт мезонининг тан олинishi ички ишончининг инкор этилиши ёки унинг аҳамияти камситилишини англамайди. Аксинча, жиноят процессида амалиёт мезонидан тўғри фойдаланиш йўли билангина ички ишончни мустаҳкамлаш, бу соҳада объективлик ва субъективлик ўртасидаги тафовутни бартараф этиш мумкин, деб ўйлаймиз.

Резюме

В ввводной части статьи автор характеризует проблематику в определении правды в уголовном процессе.

В основной части рассматриваются вопросы определения правды в уголовном процессе и возникающие при этом проблемы.

В заключении автор вносит свои предложения по решению рассмотренных вопросов.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes a problems in truth definition in criminal trial.

In the basic part questions of definition of truth in criminal trial and problems arising thus are considered.

In the conclusion the author makes the offers under the decision of the considered questions.

¹ Эйсман А.А. Соотношение истины и достоверности в уголовном процессе // Государство и право. – 1966. – №6. – С.93.

² Васильев Л.М. Практика как критерий истины в уголовном судопроизводстве: Учебное пособие. – Краснодар, 1993. – С. 39-41.

У.М. Мирзаев
ТДЮИ тадқиқотчиси

ЎЗЛАШТИРИШ ЁКИ РАСТРАТА ЙЎЛИ БИЛАН ТАЛОН-ТОРОЖ ҚИЛИШНИ ТАҚРОРАН СОДИР ҚИЛГАНЛИК УЧУН ЖАВОБГАРЛИК МАСАЛАСИ

Шахсининг икки ёки ундан ортиқ жиноятни содир этиши жиноят ҳуқуқи назариясида жавобгарликни оғирлаштирувчи ҳолат сифатида баҳоланади. Чунки бир неча жиноят содир қилганда, жиноят содир қилган шахсининг ва жиноятнинг ижтимоий хавфлилиги ортади, яъни бир неча жиноятларни қамраб оладиган қилмишлар ва уларни содир этадиган шахсларнинг ижтимоий хавфлилиги юқоридир. Икки ёки ундан ортиқ жиноят содир қилган субъектнинг шахсида жиноятчиға хос бўлган хусусиятлар янада кўпроқ мустаҳкамланиб боради. Уларни ижтимоий хавфли хусусиятлари турғунлашиб, бундай салбий сифатларни хавфлилик даражаси ҳам борган сари ортиб боради.

Айбдорға ишониб топширилган ёки унинг ихтиёридаги ўзганинги мулкни ўзлаштириш ёки растрата йўли билан талон-торож қилиш жиноятининг жавобгарликни оғирлаштирувчи ҳолатларидан тақроран ёки хавфли рецидивист томонидан содир этилиши белгиланган (ЖК 167-модданинги 2-қисми "б" банди).

Ўзлаштириш ёки растрата йўли билан талон-торож қилиш жинояти юзасидан Ўзбекистон Республикаси Давлат статистика қўмитасидан олинган 1997-2007 йиллар бўйича статистика маълумотлари таҳлил қилинганда, кўриб чиқилаётган жиноятни тақроран содир қилган шахслар сони 2007 йилда 1997 йилга нисбатан 7 баробар ошганлиги аниқланди. 1997 йилда 53 нафар шахс ўзлаштириш ёки растрата йўли билан талон-торож қилиш жиноятини тақроран содир қилган бўлса, 2007 йилда 368 нафар ана шундай шахс рўйхатга олинган. Мазкур жиноятни тақроран содир қилганлар 1997-2005 йилларда ушбу жиноятни содир қилган барча шахсларнинг ўртача 1,5 - 2 %ини ташкил қилганлиги маълум бўлди. 2006-2007 йилларда ўзлаштириш, растрата қилиш жиноятини тақроран содир қилган шахслар сони ортиб борган ва бу кўрсаткич 4,6 - 4,7 %ни ташкил этган³.

Тақроран содир этиладиган жиноятлар жамият учун хавфли ҳаракатлардан бўлиб, Ўзбекистон Республикаси Жиноят кодексининг 32-моддасида унинг тушунчаси баён қилинган. Унга мувофиқ "Ушбу Кодекс Махсус қисмининг айнан бир моддасида, қисмида, Кодексда алоҳида кўрсатилган ҳолларда эса, турли моддаларида назарда тутилган икки ёки бир неча жиноятни шахс турли вақтларда содир этган, аммо уларнинг бирортаси учун ҳам судланган бўлмаса, тақроран жиноят содир этиш деб топилади".

Тақроран жиноят содир этиш деганда, бир хилдаги икки ёки ундан ортиқ жиноятларни содир этиш назарда тутилган. "Тақроран" сўзи бир ҳаракатни икки ёки кўп марта қайтадан содир этишни англатади. Қасддан жиноят содир этган шахсининг тақроран ёки қасддан янги жиноят содир этиши Ўзбекистон Республикаси Жиноят кодексининг 56-моддаси 1-қисми "н" бандига кўра жазони оғирлаштирувчи ҳолат бўлиб ҳисобланади.

³ Ўзбекистон Республикаси Давлат статистика қўмитасидан олинган расмий рўйхатга олинган жиноятлар юзасидан статистика маълумотлари асосида

Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленумининг 2006 йил 3 февралдаги “Судлар томонидан жиноят учун жазо тайинлаш амалиёти тўғрисида”ги қарорининг 10-бандига мувофиқ қасддан такроран ёки илгари содир этилган жиноят учун судлангандан сўнг қасддан янги жиноят содир этилиши, агар биринчи жиноят учун жиноий жавобгарликка тортиш муддати ўтиб кетган, судланганлик белгиланган тартибда тугалланган ёки олиб ташланган ёхуд шахс муқаддам содир этган жиноий ҳатти-харакат учун қонунда жавобгарлик бекор қилинган бўлса, шунингдек ЖК 65, 66, 66¹, 68, 69, 70, 71, 76-моддаларига биноан шахс илгари содир этган жинояти учун жиноий жавобгарликдан ва жазодан озод этилган бўлса, жазони оғирлаштирувчи ҳолат сифатида эътироф этилиши мумкин эмас. Демак, шахс аввалги жинояти учун ЖК 64, 65, 66, 66¹, 68-моддаларига биноан шахс илгари содир этган жинояти учун жиноий жавобгарликдан озод этилган бўлса, такроран жиноят содир этиш ёки жиноятлар мажмуи мавжуд бўлмайди.

Ўзбекистон Республикаси Олий суди Пленумининг 2008 йил 15 майдаги “Бир неча жиноят содир этилганда қилмишни квалификация қилишга доир масалалар тўғрисида”ги 13-сонли қарори 2-банди 3-хатбошисига кўра: “Жиноятлар такроранлиги деганда, қонунга кўра шахс томонидан қасддан содир этилган икки ва ундан ортиқ жиноят тушунилиб, бунда содир этилган жиноят:

Жиноят кодекси Махсус қисми айнан бир моддасида назарда тутилган бўлиши, башарти унда бир хил жиноят таркиблари учун жавобгарлик белгиланган бўлса;

Жиноят кодекси Махсус қисми муайян моддаси айнан бир қисмида назарда тутилган бўлиши, башарти ушбу моддада турли жиноят таркиблари учун жавобгарлик белгиланган бўлса (масалан, ЖК 228, 248, 273-моддалари) шарт.

Жиноят қонунида алоҳида назарда тутилган айрим ҳолларда, шахс томонидан қасддан Жиноят кодекси Махсус қисми турли моддаларида назарда тутилган икки ва ундан ортиқ жиноят содир этилиши ҳам такроран жиноят деб топилади (масалан, ЖК 118, 119, 189, 211, 212 моддалари иккинчи қисмлари, 213-моддаси учинчи қисми, 276-моддаси иккинчи қисми)”.

Шунингдек, Жиноят кодекси Махсус қисмининг битта моддасида ёки битта моддасининг битта қисмида назарда тутилган икки ёки ундан ортиқ жиноятларни турли вақтларда содир қилиб, айбдор шу жиноятларнинг бирини охирига етказган, бошқаси тайёргарлик кўриш ёки суиқасд қилиш босқичида тўхтатилган тақдирда, шунингдек, у жиноятлардан бирини айбдорнинг бир ўзи бошқа ҳолда иштирокчиликда содир этган тақдирда ҳам такроран жиноят содир этиш деб топилади.

Аммо юридик адабиётларда бу масалада турли фикрлар билдирилган. Жумладан М.Муқумова ва М.И.Ткаченколар шахс бир хил жиноятларни турли вақтларда содир қилиб, улардан бири учун жиноятга тайёргарлик кўриш ёки суиқасд қилганлик учун ёхуд иштирокчиликда содир этишда айбланиб, жавобгарликка тортилган тақдирда жиноятлар мажмуи деб ҳисоблаш керак, - деб ҳисоблайдилар¹. Биз

Б.Матлюбовнинг ушбу ҳолда жиноятлар такроран жиноят содир этиш деб топилиб, такроранлик квалификация қилиш белгисига кўра, битта модда орқали жазо тайинланиши лозим², деган фикрини тўғри деб ҳисоблаймиз. Чунки М.Муқумова ва М.И.Ткаченколарнинг фикрлари Ўзбекистон Республикаси Жиноят кодекси 32 - моддасининг 1-қисмига зид ҳисобланади.

Қонунда кўрсатилган алоҳида ҳолларда шахс Жиноят кодекси Махсус қисмининг турли моддаларида назарда тутилган жиноятларни содир этиб, уларнинг бирортаси учун ҳам судланмаган ҳолларда такроран жиноят содир этиш масаласида Жиноят кодексида ноаниқлик мавжуд. Масалан, қасддан одам ўлдирган шахс томонидан қасддан баданган оғир шикаст етказиш (ЖК 104-модда 3-қисм “б” банди), қасддан баданга оғир шикаст етказиш ёки қасддан одам ўлдириш жиноятини содир этган шахс томонидан қасддан баданга ўртача оғир шикаст етказиш (ЖК 105-модда 2-қисм “к” банди), ЖКнинг 119-моддасида назарда тутилган жиноятни содир этган шахс томонидан номусга тегиш (ЖК 118-модда 2-қисм “б” банди), ЖКнинг 118-моддасида назарда тутилган жиноятни содир этган шахс томонидан жинсий эҳтиёжни зўрлик ишлатиб ғайритабиий усулда қондириш (ЖК 119-модда 2-қисм “б” банди), ЖКнинг 118 ёки 119-моддаларида назарда тутилган жиноятларни содир этган шахс томонидан ўн олти ёшга тўлмаган шахс билан жинсий алоқа қилиш (ЖК 128-модда 2-қисм “б” банди), одамлардан фойдаланиш учун уларни ёллаш, одам ўғрилаш жиноятини содир этган шахс томонидан фохишахона сақлаш ёки қўшмачилик қилиш (ЖК 131-модда 2-қисм “б” банди), 242-моддасида назарда тутилган жиноятни содир этган шахс томонидан босқинчилик қилиш (ЖК 164-модда 3-қисм “а” банди), ЖКнинг 188 ёки 190-моддаларида назарда тутилган жиноятларни содир этган шахс томонидан савдо ёки хизмат кўрсатиш қондаларини бузиш (ЖК 189-модда 2-қисм “а” банди), порахўрлик жиноятларини содир этган шахс томонидан яна шундай жиноятларни содир этиш (ЖК 210-213 моддалари), гиёҳвандлик воситалари ёки психотроп моддалар билан қонунга хилоф равишда муомала қилишдан иборат жиноятни содир этган шахс томонидан яна шундай жиноятни содир этиш (ЖК 270, 271, 273, 274, 276-моддалар) жавобгарликни оғирлаштирувчи ҳолат сифатида моддада тўғридан-тўғри кўрсатилган. Бироқ қонундаги бундай кўрсатма бу ҳолатда такроран жиноят содир этишни англамайди. Буни қуйидаги мисол билан асослантириш мумкин.

ЖКнинг 105-моддаси 2-қисмининг “к” бандида “... илгари ушбу Кодекснинг 104-моддасида назарда тутилган қасддан баданга оғир шикаст етказиш жиноятини содир этган ёхуд ушбу Кодекснинг 97-моддасида назарда тутилган қасддан одам ўлдириш жиноятини содир этган шахс томонидан қасддан баданга ўртача оғир шикаст етказиш” дейилган. Демак, илгари Ўзбекистон Республикаси ЖКнинг 104-моддасида ёки 97-моддасида назарда тутилган жиноятни содир этиб, бу жиноят учун шахс ҳали

Уголовное право Российской Федерации. М.: Юрист. 1999. С.278.

² Матлюбов Б. Жиноят ҳуқуқида реал мажмуа тушунчаси ва унинг белгилари // Демократлаштириш ва инсон ҳуқуқлари. 2002. № 3–4. 55–57-бетлар.

¹ Муқумова М.З. Бир неча жиноят содир этганлик учун жазо тайинлаш хусусиятлари.: Юрид.фан.номз. ... дис. Т., 2005. Б. 42.; Ткаченко М.И. Множественность преступлений.

судланмасдан 105-модданинг 1-қисмида назарда тутилган жиноятни содир қилган бўлса, ЖК 32-модданинг талабига асосланиб, айбдорнинг бу қилмишини такроран қилинган деб ҳисобланадиган бўлса, ЖКнинг 105-моддаси 2-қисми “и” банди билан квалификация қилиниб, жазо тайинланиши керак. Чунки қонунда белгиланишига кўра, жиноят такроран содир этилган деб топилган тақдирда фақат битта норма билан яъни, “такроран қилинган” деган банданинг ўзи билан жавобгар қилинади. Ҳозирги мисолимизда-чи? Ваҳоланки, олдин содир қилинган жиноят ўта оғир ҳисобланади. Шунга кўра, бундай ҳолда такроран жиноят содир қилиш қонунда татбиқ этиб бўлмайди. Бу ҳолатда, уларга нисбатан жиноятларнинг мажмуи қоидалари татбиқ қилинади. Яъни, 97-модданинг тегишли қисми ёки 104-модданинг тегишли қисми ҳамда 105-модда билан жиноятлар жамаи тарикасида квалификация қилиниб жазо тайинланади.

1959 йилги Жиноят кодексининг 114-моддаси эслатмасида талон-торож такроран содир этилиши тўғрисида қонунда алоҳида кўрсатилган ҳолатлар берилган эди. Амалдаги жиноят қонунда эса қайси жиноятларнинг алоҳида кўрсатилган ҳолатларда такроран жиноят содир этиш, деб топиш тўғрисида бевосита кўрсатма мавжуд эмас. Жиноят кодексининг 104, 105, 118, 119, 128, 131, 164, 189, 210-213 ва бошқа шу каби моддаларида кўрсатилган, кўриб чиқилаётган жавобгарликни оғирлаштирувчи белги такроран жиноят содир этишни англатмайди, аксинча ушбу кўрсатма жиноят содир этган шахснинг ижтимоий хавфлилиги юқориликдан келиб чиққан ҳолда жавобгарликни мувофиқлаштириш кераклигидан далолат беради.

Юқоридагилардан келиб чиқиб, Жиноят кодекси 32-моддасининг 1-қисмидан қонунда кўрсатилган алоҳида ҳолларда шахс Жиноят кодекси Махсус қисмининг турли моддаларида назарда тутилган жиноятларни содир этиши ҳам такроран жиноят содир этиш ҳисобланиши ҳақидаги қондан чиқариб ташлаш ва уни қуйидаги таҳрирда беришни мақсадга мувофиқ деб ҳисоблаймиз: **“Ушбу Кодекс Махсус қисмининг айнан бир моддасида, қисмида назарда тутилган икки ёки бир неча жиноятни шахс турли вақтларда содир этган, аммо уларнинг бирортаси учун ҳам судланган бўлмаса, такроран жиноят содир этиш деб топилади”**.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует преступление хищения путем присвоения или растраты.

В основной части статьи рассматриваются вопросы ответственности за повторное совершение хищения путем присвоения или растраты.

В заключении автор вносит свои предложения по совершенствованию национального законодательства в сфере борьбы с уголовно наказуемыми преступлениями.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes a crime of plunder by assignment or waste.

In the basic part of the article questions of responsibility for repeated fulfillment of plunder by assignment or waste are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of the national legislation in sphere of struggle against penal crimes.

Ж.Х. Абдурахмонхўжаев
ТДЮИ ўқитувчиси

ЎЗБЕКИСТОНДА СУДЪЯЛАР КОРПУСИНИ ШАКЛЛАНТИРИШНИНГ ТУШУНЧАСИ ВА АҲАМИЯТИ

Мустақиллик йилларида мамлакатимизда амалга оширилаётган кенг кўламдаги суд-ҳуқуқ ислохотлари жамиятни демократлаштириш ва янгилаш, мамлакатни ислоҳ қилиш ва модернизациялаш жараёнларини жадаллаштириш имкониятларини келтириб чиқармоқда.

Ўзбекистон Республикаси Конституциясининг 11-моддасига кўра, “Ўзбекистон Республикаси давлат ҳокимиятининг тизими - ҳокимиятнинг қонун чиқарувчи, ижро этувчи ва суд ҳокимиятига бўлиниши принципига асосланади”¹ деб белгиланган. Конституцияда ушбу ҳуқуқий норма мамлакатимизда демократик ҳуқуқий давлатни барпо этишнинг таянчи бўлмиш қонунчилик, ижро ва суд ҳокимиятининг мустақиллигини кафолатлайди.

Ўзбекистон Республикаси Президентининг 2008 йил 23 июн куни “Суд қонунчилигини демократлаштириш ва либераллаштириш ҳамда суд тизими мустақиллигини таъминлаш бўйича тадқиқот марказини ташкил этиш тўғрисида”ги Қарори қабул қилинди. Унда “Суд фаолиятини амалга ошириш, Ўзбекистон Республикаси Конституциясининг суд тизими вазифаларини белгилаб берувчи қоидалари рўёбга чиқарилиши самарадорлиги масалалари бўйича қонунчилик базасини таҳлил қилиш ва умумлаштириш, шунингдек, Қонун устуворлигини таъминлашга йўналтирилган ҳуқуқни кўллаш, суд амалиётини ўрганиш ҳамда умумлаштириш; одил судлов тизимини янада такомиллаштириш, суд ҳокимиятининг обрўсини ошириш ва мустақиллигини мустаҳкамлаш, суд фаолиятига аралашуш ҳолларига барҳам бериш, ғайриқонуний суд қарорлари чиқарилишига йўл қўймаслик бўйича таклифлар тайёрлаш; суд фаолияти соҳасида халқаро ҳуқуқнинг умумэтироф этилган принциплари ва нормаларини чуқур ўрганиш ҳамда миллий қонунчиликка татбиқ этиш, одил судловни амалга ошириш соҳасида халқаро ва хорижий ташкилотлар билан ҳамкорликни чуқурлаштириш дастурларини шакллантириш ва рўёбга чиқариш, суд қонунчилигини демократлаштириш ва либераллаштириш ҳамда суд мустақиллигини таъминлаш принципларига бағишланган”² бир қатор ҳал этилиши лозим бўлган энг муҳим вазифалар белгиланган.

Бизга маълумки, ҳар бир ҳуқуқий давлатни мустақил суд ҳокимиятисиз тассавур этиб бўлмаганидек, суд ҳокимиятини эса мустақил ҳуқуқий мақомга эга бўлган судьяларсиз ҳам англаб бўлмайди. Чунки, демократик ҳуқуқий давлатнинг энг муҳим белгиларидан бири одил судловни фақат суд амалга оширар экан, бу борада суд ҳокимияти соҳиби бўлган судьялар корпусини ташкил этувчи судьялар ҳуқуқий мақоми аҳамияти ва моҳияти масалаларини чуқур илмий тадқиқ этиб ўрганиш муҳим аҳамият касб этиши билан белгиланади.

¹ Ўзбекистон Республикасининг Конституцияси. -Т.: Ўзбекистон. 2008.

² Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами, 2008, 26-27-сон, 248-модда.

Ўзбекистон Республикаси Президенти И.Каримов таъкидлаганларидек, суд-ҳуқуқ тизимини ислоҳ қилиш бўйича амалга оширилган ижобий ишларни қайд этиш билан бирга, бу соҳада ҳали ечимини кутиб турган жиддий муаммолар борлигини инкор этиб бўлмаслигини алоҳида таъкидлайди. “Бу муаммолар биринчи галда судларнинг ҳақиқий мустақиллигига ва эркинлигини таъминлаш билан боғлиқдир. Суд-ҳуқуқ ислохотларининг асосий ўзагини суд мустақиллиги ташкил этади. Суднинг асосий мақсади ҳолисона муносабат асосида низони қонун, адолат асосида ҳал этиш бўлиб ҳисобланади. Ҳуқуқий мустақиллик судларнинг фаоллиги ва сиёсий тузим доирасида ишонч учун муҳим омилдир. Мазкур мустақиллик бринчидан, суд қарорларига нисбатан эҳтиром ва мутаносиблик сифатида белгиловчи қарор қабул қилиш мустақиллиги, иккинчидан, судьянинг танлови, хизмат поғаналаридан кўтарилиши, иш ҳақи ва кундалик ҳаёти, монсабдор шахслар аралашувидан холи эркинлигини билдирувчи мустақиллигини ҳам ўз ичига олади”¹.

Сўнги йилларда хорижий ва миллий илмий юридик адабиётлар таҳлили шуни кўрсатмоқдаки, “судьялар корпуси”, “судьялар ҳуқуқий мақоми”, “судьялар мустақиллигини таъминлаш” тушунчаси, аҳамияти ва моҳияти масалаларини ҳуқуқий давлат қуриш жараёнларини янада такомиллаштириш, унинг ўзига хос ҳусусиятларини назарий ва амалий нуқтаи назардан тадқиқ этиш муаммолари бугунги кунда кўпгина ҳуқуқшунос олимлар эътиборини ўзига тортаётганлигини яққол кўрсатмоқда. Қолаверса, бундай илмий қизиқиш мамлакатимизда демократик ҳуқуқий давлат ва кучли фуқаролик жамиятини барпо этишдаги суд ҳокимияти соҳиби бўлган судьялар ҳуқуқий мақоми ва улар мустақиллигини таъминлашга бўлган талаб кун сайин ортиб бораётганлиги уларга бўлган ишончни янада мустаҳкамлаш масалаларини келтириб чиқармоқда.

Юридик энциклопедик луғатларда **судьялар корпуси** – судья лавозимини эгаллаб турган давлат хизматчиларининг жамулжами. Бундай лавозимлар штати катта ҳажмда бўлиб, мамлакат ҳудудида фаолият юргизаётган барча вилоятларнинг ва Қорақалпоғистон ҳудудини қамраб олади. Судьялар корпусига Конституциявий Суд раиси ва аъзолари, Олий ва Олий ҳўжалик судларнинг раислари ва аъзолари, Қорақалпоғистон, вилоят, Тошкент шаҳар, шаҳар ва туман судларининг судьялари киради² деб тушунча берилган.

Бир гуруҳ ҳуқуқшунос олимларнинг фикрича, “Судьялик лавозимини эгаллаган давлат хизматчиларининг мажмуини судьялар корпуси дейиш қабул қилинган. Бундай мансабдор шахслар доираси кенг ва хилма-хилдир. У Ўзбекистон Республикаси Конституциявий суди Раиси ва аъзолари, бошқа олий суд инстанциялари раислари, раис ўринбосарлари ва судьяларидан тортиб, то умумий юрисдикция судьяларининг вилоят ва туман бўғинлари, шунингдек

ҳўжалик судлари судьяларигача бўлган барча судьяларни ўз ичига олади”³ деб таъкидлайдилар.

Судьялар корпусига берилган тушунча ва мазмунни бошқа ҳуқуқшунос олимлар томонидан эътироф этилаётганлиги бу институт тадқиқ этишнинг долзарблигини кўрсатмоқда. Хусусан, “судьялар корпуси деганда, судья лавозимини эгалловчи давлат хизматчилари мажмуи тушунилади. Бу хил лавозимдаги шахслар доираси нисбатан кенг ва турли тумандир. У Ўзбекистон Республикаси Конституциявий суди раиси ва аъзолари, бошқа Олий суд инстанциялари раиси ва уларнинг ўринбосарларидан тортиб то вилоят, туман бўғинларидаги умумий юрисдикция ва ҳўжалик судлари судьяларини қамраб олади”⁴.

Судьялар корпусини ташкил этувчи судьялар ҳуқуқий мақоми ҳақида фикр юритар эканмиз, аввало **судья, мақом** тушунчаларига оидлик киритиш мақсадга мувофиқ деб ўйлаймиз.

Судья - суд ҳокимиятини амалга оширувчи мансабдор шахс. Судьяга қонун билан одил судловни амалга ошириш ваколатлари берилган бўлиб, у ўз вазибаларини профессионал асосда амалга оширади⁵ деб тушунча берилган.

Мусулмонлар жамоасида ҳам судья сўзи қози сўзи билан чамбарчас боғлиқ бўлиб, “**Қози** (араб.) – ҳал қилувчи, ҳукм чиқарувчи. Мусулмон жамоасидаги судья VII асрда вужудга келган кейин давлат миқёсида қози ал - қузот (қозилар – қозиси), маҳаллий қозилик даражалари тизими ишлаб чиқилган. Қозилар дин, оила, мерос, фуқаролик ва жиноят ишлари масалаларига оид ҳукмлар чиқарганлар; Қуръон кўрсатмалари, сунна ва шариат нормалари мусулмонлар томонидан қандай бажарилаётганлигини кузатиб борганлар. Қозиларнинг ҳукмлари қатъий бўлиб, улар дунёвий ҳокимият томонидан ижро этилган. XIX асрдан бошлаб айрим мусулмон мамлакатларида дунёвий қонунлар ҳам жорий қилиниб, қозилар суди, (шариат суди) иккинчи даражали роль ўйнай бошлаган. Баъзи мусулмон мамлакатларида шариат судларининг тугатилиши муносабати билан XX асрнинг 30-50- йилларида қозилик тартиби йўқолган эди. Бироқ 70-йилларда айрим мусулмон мамлакатларида шариатнинг роли қайта тикланиши муносабати билан унга эътибор ортиб бормоқда⁶.

Юқоридагилардан келиб чиқиб айтиш лозимки, мусулмон жамоасида ҳам қозиларнинг яъни судьяларнинг мавқеи жуда юқори бўлиб ҳатто қозиларнинг ҳукмлари қатъий ва ўзгармас кучга эга бўлганлиги билан белгиланади.

Мақом тушунчаси (ҳуқуқда) – “сайлаб қўйиладиган шахслар, фуқаролар, давлат идоралари, ташкилот, муассаса, халқаро ташкилотларнинг норматив акти билан расмийлаштирилган ҳуқуқий ҳолати, улар ҳуқуқ ва мажбуриятларининг йиғиндиси”⁷ деб тушунилиши қабул қилинган.

³ Ўзбекистонда суд ҳокимияти: Ислохотлар даври. // Муаллифлар А.А. Полвонзода. Г.А. Абдумажидов ва б. – Тошкент, Адолат. 2002, - 72 б.

⁴ Рустамбоев М.Х., Никифорова Е.Н. Ҳуқуқни муҳофаза қилиш органлари. Даслик. – Т.: -“ZAR QALAM”, 2005, - 254 б.

⁵ Конституциявий ҳуқуқ. Энциклопедик луғат. – Тошкент: - “Ўзбекистон нашриёти”, 2006, – 389 б.

⁶ Тажихонов.У. Юридик энциклопедия. – Т.: Шарқ. 2001. 609 б.

⁷ Ўзбекистон миллий энциклопедияси. // 5-жилд., Давлат илмий нашриёти, Т.: - 2003. 544 б.

¹ Рўзназаров.Ш.Н. Юридик фанларнинг ривожланиши ва замонавий муаммолари - Т.: Akadem-Xizmat, 2007,- 29 б.

² Конституциявий ҳуқуқ. Энциклопедик луғат. – Тошкент.: - Ўзбекистон нашриёти, 2006, – 390 б.

Ўзбекистон Республикасининг 2000 йил 14 декабрда янги тахрирда қабул қилинган “Судлар тўғрисида”¹ги Қонуннинг 60-моддасига кўра, “Судьялар қонунга мувофиқ одил судловни амалга оширишга ваколат берилган шахслардир. Ўзбекистон Республикасида барча судьялар бир хил мақомга эга. Судларнинг раислари, раис ўринбосарлари айни вақтда судьялардир” деб тушунча берилган. Бизга маълумки, Қонуннинг ушбу нормасидаги талаб фақат умумий юрисдикция судлари, ҳўжалик судлари судьяларига тааллуқли эканлиги билан аҳамиятлидир. Ўзбекистон Республикаси Конституциявий суди судьяларининг ҳуқуқий мақоми 1995 йил 30 августда қабул қилинган Ўзбекистон Республикасининг “Конституциявий суди тўғрисида”ги Қонуни билан алоҳида тартибда белгиланган ва улар ўзи хос хусусиятларга эга эканлиги билан фарқланади.

Жамиятнинг ижтимоий ва сиёсий ҳаётида судьяларнинг обрўси, нуфузи ва мавқеини кўтариш энг муҳим ва долзарб масалалардандир. Чунки, судья давлат номидан ҳамда суд ҳокимияти берган ваколатларидан фойдаланган ҳолда фуқароларнинг ҳуқуқ ва эркинликларига таъсир этадиган мажбурий тусдаги ҳуқуқий ҳужжатлар қабул қилиш ҳуқуқига эга эканлиги билан белгиланади.

“Дарҳақиқат, яхши қонунлар бўлса-ю, суд тизимида ишловчилар унинг талабларига мас қарор қабул қилмаса суд тизимининг обрўсига путур етказилади. Бу давлат ва жамият обрўсига ҳам раҳна солади”².

Ҳуқуқшунос олим А.П. Рыжаковнинг фикрича, “Судьялар корпуси одил судловни амалга ошириш ваколатига эга бўлган барча судьяларни қамраб олади”³.

Юридик фанлар доктори, профессор, Рўзиназаров Шўхрат Нуралиевичнинг фикрича, “судьялар ҳуқуқий мақоми умумий таснифи, судья ҳуқуқий мақоми тушунчаси, судьяликка номзодларга қўйиладиган талаблар, судьяларни сайлаш ва тайинлаш тартиби, судьялар ҳуқуқий мақомига оид хорижий давлатлар тажрибаси тафсилоти, шунингдек улар ҳуқуқий мақомига оид қонун ҳужжатлари ва уни такомиллаштириш муаммоларини ўрганиш муҳим ўрин тутди. Шунингдек, судьялар мустақиллиги кафолатларини, яъни, улар мустақиллигини таъминлаш моҳияти ва мазмуни, судьяга нисбатан ҳурматсизлик қилганлик учун жавобгарлик, суд ишларини ҳал қилишга аралашшга йўл қўймаслик тамойили, судьялар дахлсизлиги тамойили, судьянинг ваколатини тўхтатиш ва муддатидан илгари тугатиш асослари, судьянинг интизомий жавобгарлиги, одил судлов маданияти масалаларини ўрганиш талаб этилади. Судьяларнинг моддий ва ижтимоий таъминоти, судья ва улар оила аъзоларини ижтимоий ҳиоялаш қабилар ҳам шулар жумласидандир”⁴.

Суд-ҳуқуқ ислохотларининг ўтмиши, бугуни ва келажакини яхши англай билган Президент И.А. Каримов шундай таъкидлайди, “Бизнинг олий қонун

чиқарувчи органимиз – Олий Мажлис ушбу масала билан ҳам шуғулланиши, суд органлари фаолиятининг ҳуқуқий асосини қадам-бақадам такомиллаштириб бориши зарур. Бу ҳуқуқий асос суд ва судьяларнинг ҳокимиятнинг бошқа барча тармоқлардан ҳақиқий мустақиллигини, суд қарорларини қабул қилишда фақат қонунга бўйсунушини таъминлаш лозим. Бу ҳуқуқий асос демократизимни, холисликни, суднинг ҳаммабоб бўлишини, суднинг ҳимоя доираси кенгайишини таъминлаши лозим. Ва ниҳоят, бу ҳуқуқий асос суд тизимига нопок, порахўр ва тасодифий кириб қолишига йўл қўймаслиги лозим”⁵.

Бизга маълумки, судья барча суд тизими ва суднинг асосий сиймоси сифатида гавдаланади. Шунинг учун ҳам жамият ва давлатда судьялар ҳуқуқий мақоми ва улар мустақиллигини таъминлаш суд-ҳуқуқ ислохотларининг энг муҳим масалаларидан бири ҳисобланади.

Ўзбекистон Республикаси Президенти И.А. Каримов айтганидек, “суд тизимини ислох қилиш, аввало, ҳукм чиқарувчи судьяларнинг чинаккам мустақиллигини таъминлашга қаратилиши керак. Фақат шундай қилганда ҳозир судни жазоловчи орган деб биладиган одам судга ўз ҳуқуқлари ва эркинликларини, манфатларини ҳимоя қилиш лозим бўлган орган сифатида мурожаат қиладиган бўлади. Ана шундагина, суд ҳокимиятининг ҳақиқий мустақил учунчи тармоғига айланади”.

Судьялик лавозимларига кадрларни танлаш ва жой – жойига қўйишнинг демократик асосларини такомиллаштириш, судьяларни лавозимларга танлаш масалаларини ҳал этиш чоғида қонунийлик ва ижтимоий адолат принципларини, шунингдек, суд ҳокимиятининг мустақиллигини таъминлаш мақсадида Ўзбекистон Республикаси Президентининг 2000 йил 4 майда “Судьяларни танлаш ва лавозимларга тавсия этиш бўйича олий малака комиссиясини тузиш тўғрисида”ги Фармони қабул қилинди.⁶

Юртбошимиз таъкидлаганларидек, “Суд ислохотларини чуқурлаштириш ҳокимиятнинг учинчи, мустақил ва қарам бўлмаган тармоғи сифатида бутун одил судлов тизимини демократлаштириш – ҳуқуқий давлатни мустаҳкамлашнинг яна бир муҳим йўналишидир. Фуқароларнинг қонуний ҳуқуқлари ва эркинликларини ҳимоя қилиш судларнинг ва ҳуқуқ-тартиботни муҳофаза қилиш органларининг фаолиятида асосий мазмунга айланмоғи керак.

Ўзбекистон Республикаси Президентининг 2006 йил 17 март куни “Ўзбекистон Республикаси Президенти ҳузуридаги Судьяларни танлаш ва лавозимларга тавсия этиш бўйича олий малака комиссияси фаолиятини такомиллаштириш тўғрисида”⁷ ги Фармони “Суд ҳокимияти мустақиллигини кучайтириш, судьялар захирасини шакллантириш, номзодларни танлаш ва лавозимларга тавсия этишнинг демократик тамойилларини мустаҳкамлаш, судьялар корпуси барқарорлигини таъминлаш, Судьяларни танлаш ва лавозимларга тавсия этиш бўйича олий малака комиссияси

¹ Ўзбекистон Республикасининг “Судлар тўғрисида”ги Қонуни // Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлис Ахборотномаси, 2001й. 1-2-сон, 10-модда.

² Мингбоев У. Суд шундай ҳокимиятки... – Т.: 1999. – Б. 50-51.

³ Рыжаков А.П. Правоохранительные органы: Учебник. – М.: Инфра, 2001. -192 б.

⁴ Рўзиназаров.Ш.Н. Юридик фанларнинг ривожланиши ва замонавий муаммолари - Т.: Akadem-Xizmat, 2007,- 9 б.

⁵ Каримов И.А. Бунёдкорлик-фаровон ҳаёт асоси // Бунёдкорлик йўлидан. Т.4. – Т. 1996. - 186 б.

⁶ Азизов Х. Инсон ҳуқуқлари ҳимояси суд – ҳуқуқ ислохотларининг бош мақсадидир. HUUQUQ va BURCH 2009, № 1. - 5 б.

⁷ “Ўзбекистон Республикаси қонун ҳужжатлари тўплами”, 2006. 12-13-сон, 101-модда.

фаолиятини ташкил қилишни тубдан ўзгартириш мақсадида” қабул қилинган.

Юқоридаги Фармонга кўра, Ўзбекистон Республикаси Президенти ҳузуридаги Судьяларни танлаш ва лавозимларга тавсия этиш бўйича олий малака комиссияси тўғрисида янги таҳрирдаги Низом қабул қилинди. Ушбу Низомга кўра, “Комиссия суд ҳокимиятининг чинакам мустақиллигини таъминлаш сиёсатини, суд кадрларини танлаш ва жой-жойига қўйиш тамойилларини янада демократлаштиришни амалга оширадиган Ўзбекистон Республикаси Президенти ҳузуридаги доимий ишловчи орган ҳисобланади” қолаверса, ушбу “Комиссия зиммасига эса судлар фаолиятини ташкилий жиҳатдан таъминлаш, Ўзбекистон Республикаси Олий суди, Ўзбекистон Республикаси Олий ҳўжалик суди, фуқаролик ва жиноят ишлари бўйича Қорағалпоғистон Республикаси Олий судлари, фуқаролик ва жиноят ишлари бўйича вилоятлар ва Тошкент шаҳар, туманлараро, туман (шаҳар) судлари, ҳарбий судлар, Қорақалпоғистон Республикаси ҳўжалик суди, вилоятлар ва Тошкент шаҳар ҳўжалик судлари судьяларини танлаш ва лавозимларга тавсия этиш вазифалари юклатилган”¹.

Умуман олганда, суд ишларини юритишда судьялар асосий ўринни эгаллайди. Айнан судьялар фаолияти бутун суд тизими жараёнини ўзида мужжасам этади. Шунинг учун ҳам судьялар ҳуқуқий мақоми масалаларини илмий ва амалий нуқтаи назаридан ўрганиш одил судлов жараёнида судьялар мустақиллигини таъминлашнинг муҳим кафолати бўлиб ҳисобланади.

Судьялар ҳуқуқий мақоми ва улар мустақиллиги уларнинг одил судловни амалга ошириш, фуқароларнинг қонун билан кўриқланадиган ҳуқуқ ва эркинликларини ҳимоя қилиш фаолиятида ёрқин намоён бўлади. Шу боис, судьялар ҳуқуқий мақоми масалаларини такомиллаштириш жамият ва давлатда фуқароларнинг одил судловга бўлган ишончини ортиб бориши ва ўз навбатида уларнинг суд ҳокимияти ва судьяларга бўлган ишончини янада мустаҳкамлаши билан белгиланади.

Махсус ҳуқуқий мақомга эга бўлган судьялар фаолияти инсон ҳуқуқ ва эркинликлари, манфаатларини улар томонидан адолатли ҳимоя қилиниши билан ҳам аҳамиятлидир.

Судьяларнинг ҳуқуқ ва мажбуриятлари, судьялар мустақиллиги, судьяларнинг моддий ва ижтимоий таъминоти масалаларини илмий ва амалий нуқтаи назардан тадқиқ этиб ўрганиш баробарида унинг самарадорлигини ошириш объектив заруриятдир. Шуни алоҳида таъкидлаш лозимки, судьялар ҳуқуқий мақомининг ўзагини яъни, негизини судьялар мустақиллиги ташкил этади.

Шунинг учун ҳар бир демократик ҳуқуқий давлатда инсон ҳуқуқ ва эркинликларини ҳимоя қилишда судьялар мустақиллигини таъминлаш энг муҳим масалалардандир. Чунки, фуқаролар ҳуқуқ ва эркинликларини биринчи навбатда суд орқали судьялар томонидан адолатли ҳимоя қилиниши ҳар бир демократик давлатнинг асосий вазифасидир.

¹ "Ўзбекистон Республикаси Қонун ҳужжатлари тўплами", 2006, 12-13-сон, 101-модда.

Юридик энциклопедияларда белгиланишича, “С у д – муайян давлат қонуни билан мустаҳкамланган процессуал тартибда жиноий, фуқаролик, маъмурий ва бошқа категориядги ишларни кўриб чиқиш ва ҳал этишни амалга оширувчи давлат органи”² деб тушунча беришга ҳаракат қилган бўлсалар, бошқаларида “С у д – зиммасига давлат ҳокимиятининг бўғинларидан бири – суд ҳокимиятини амалга ошириш юклатилган орган” деб тушунтириш берадилар.

Н.Г. Юркевичнинг фикрича, “Судьяларнинг мустақиллиги ва фақатгина қонунга бўйсунуши демократик ҳуқуқий давлат қуришда муҳим аҳамиятга эга эканлигини, қаерда судья бўйсунувчан бўлса, у ерда суд ҳокимияти мавжуд бўлмастлигини таъкидлайди”³.

Тўғри, суд ҳокимиятининг мавжудлиги ва фаолияти судьялар билан бевосита боғлиқдир. Суд ҳокимияти мустақиллиги аввало судьялар мустақиллигини таъминлаш билан боғлиқдир. Шунинг учун ҳам судьялар мустақиллигини таъминлаш билан боғлиқ бўлган илмий тадқиқот ишларини олиб бориш муҳим аҳамият касб этади.

Ўзбекистон Республикаси Олий судида умумий юрисдикция судларининг 2008 йилда одил судловни амалга ошириш борасидаги фаолияти ҳақида келгусида устувор вазифаларга бағишланган кенгайтирилган раёсат йиғилишида ҳам юқоридаги масалаларга ҳам алоҳида эътибор берилиб “...судья ва суд ходимларининг масъулятини, касб маҳорати ва малакасини янада ошириш борасидаги вазифаларга ҳам алоҳида эътибор қаратилди. Одил судловни амалга ошириш, адолатни қарор топтиришда қонуний ва адолатли суд қарорларининг қабул қилиниши суд ҳокимиятининг обрў-эътиборини юксалтирадиган, аҳолининг унга бўлган ишончини мустаҳкамлайдиган муҳим омил эканлиги алоҳида таъкидланди”⁴.

Хулоса қилиб айтганда, алоҳида давлат хизматчиси сифатида судьялик лавозимини ўзига хос хусусиятларидан бири шундаки, ҳар бир демократик давлатда судьяларсиз ҳеч қайси давлат органи ёки мансбдор шахс одил судловни амалга ошириш ҳуқуқига эга эмаслигидир. Шундай экан, судьялар ҳуқуқий мақоми механизмларини такомиллаштириш қолаверса, бу борада қатор илмий ижодкорлик фаолиятининг самарадорлигини оширишни шакиллантириш учун муҳим аҳамиятга эга бўлиб, фуқароларнинг ҳуқуқ ва эркинликларини ҳимоя қилишда, жамият ва давлат обрўсини оширишда муҳим омил бўлиб хизмат қилади.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие корпуса судей в Узбекистане.

В основной части рассматриваются вопросы формирования корпуса судей.

В заключении автор вносит свои предложения по дальнейшему развитию корпуса судей в стране.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of the case of judges of Uzbekistan.

In the basic part questions of formation of the case of judges are considered.

In the conclusion the author makes the offers on the further development of the case of judges in the country.

² Юридик энциклопедия. – Т.: Шарқ, 2001. - 405 б.

³ <http://www/court/by/vestnk/5-2004/a0b48ba7ba8de205/htm1>

⁴ Халқ сўзи. 2009 йил 6 феврал.

М. Мусаев
Кандидат юридических наук

ПОТЕРПЕВШИЙ И ЕГО РОЛЬ В МЕХАНИЗМЕ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Для повышения эффективности борьбы с преступностью, в частности предупреждения преступлений, наряду с изучением личности преступника, причин и условий, способствующих совершению преступлений, необходимо также и детальное исследование личности потерпевшего (жертвы преступления) и всех обстоятельств, в силу которых эта личность стала таковой.

Именно поэтому с середины 60-х годов XX века началось становление и развитие виктимологии как относительно самостоятельной научной дисциплины в рамках криминологии¹. Речь в данном случае идёт не о виктимологии вообще, а о её криминальном направлении, изучающем только тех, кто стал жертвой в результате совершения преступления, т.е. о криминальной виктимологии.

Самостоятельность криминальной виктимологии обусловлена её предметом, включающим: личностные характеристики потерпевших от преступных посягательств; их поведенческие характеристики до, во время и после совершения преступления; виктимность как объективное биофизиологическое и социально-психологическое свойство потерпевших; виктимизацию как процесс превращения лица в жертву преступления; виктимогенные факторы, способствующие становлению жертвы преступления с учётом характеристик её личности и поведения; отношения и связи между жертвой и преступником; виктимологическую профилактику; прогнозирование виктимности и виктимизации.

Самостоятельность криминальной виктимологии обусловлена не только её предметом, но и специфичными задачами, функциями. Её основной задачей является изучение личности и поведения жертвы, исследование виктимности, виктимизации и виктимогенных факторов, позволяющее по-новому взглянуть на преступность, её причины, профилактику преступлений.² В результате появляется возможность качественнее и эффективнее раскрывать и расследовать преступления, а также устанавливать их полную картину, объективно оценивать вину преступника с учётом роли личности и поведения жертвы преступления.

Ещё одной немаловажной задачей криминальной виктимологии является просвещение (правовое воспитание) граждан. Как показывают исследования, многие потерпевшие имеют низкий уровень правовых знаний. Большинство из них не знают правовых норм, защищающих их жизнь, здоровье, собственность, а те немногие, кто «хоть что-то слышал», не знают, как и когда их применять на практике. В свою очередь, нельзя не отметить относительно высокий уровень правовых знаний у преступников. В связи с этим необходимы правовое воспитание, правовая пропаганда знаний о том, как не стать жертвой преступлений, особенно в тех условиях, когда государство не в состоянии обезопасить всех граждан от преступных посягательств.

¹ В.Н.Кудрявцев, В.Е. Эминов. Криминология. М.:Юрист. 2006 г.-ст 199.

² Ю.В.Чуфаровский. Криминология. М.: 2007 г.- ст 47.

Жертвами преступлений признаются лица, которым индивидуально или коллективно был причинён вред, включая телесные повреждения или моральный ущерб или существенное ущемление их основных прав, в результате действия или бездействия, нарушающего национальные уголовные законы государств-участников, а также законы, запрещающие злоупотребление властью.

Жертвой преступления может считаться то или иное лицо, независимо от того, был ли установлен, арестован, передан суду или осуждён правонарушитель, а также независимо от родственных отношений между правонарушителем и жертвой. Жертвами являются и близкие родственники или иждивенцы непосредственной жертвы, а также лица, которым был причинён ущерб при попытке оказать помощь жертве.

Важное значение имеет классификация потерпевших в зависимости от особенностей их личности (психофизических, нравственно-психологических, социально-ролевых). С учётом психофизических особенностей выделяются несовершеннолетние, женщины, лица пожилого возраста; нравственно-психологические качества позволяют выделить жертв с отрицательной либо положительной нравственной направленностью; социально-ролевые признаки лежат в основе отнесения к жертвам лиц определённой специальности и рода занятий, а также потерпевших от ранее совершённых преступлений, свидетелей этих преступлений.

Особое значение для характеристики жертвы преступлений имеет такое специфичное понятие криминальной виктимологии, как виктимность, т.е. повышенная способность человека в силу ряда духовных, физических, социальных качеств при определённых объективных обстоятельствах становиться «мишенью» для преступных посягательств.

Немаловажным понятием криминальной виктимологии является виктимизация. Этим термином обозначают процесс «превращения» лица в жертву преступления и результат этого процесса, проявляющийся как на единичном, так и на массовом уровне. Иными словами, виктимизация – это, во-первых, процесс превращения лица в жертву, во-вторых, определённый результат совершённых преступлений, характеризующийся качественными и количественными показателями совокупности членов общества, пострадавших от преступлений, преступности в целом.

Есть две категории жертвенной предрасположенности: в силу индивидуальных личностных особенностей или групповой принадлежности. Иными словами, виктимность может быть индивидуальной и групповой.

Жертвами иногда становятся лица, которые по каким-либо причинам «обременительны» для преступника, и убийство является средством уклонения от выполнения обязанностей по отношению к ним, например старые и больные люди, новорождённые, один из супругов, лица которым преступник должен значительную сумму денег, и т.д. Здесь таким образом, можно наблюдать острую конфликтную ситуацию.

Жертвами убийцы могут быть лица, которые препятствуют преступнику достигнуть какой-либо цели, в частности мешают совершать преступления. К их числу относятся и лица, охраняющие деньги, ценности или имущество, которыми хочет завладеть убийца.

Весьма распространёнными взаимоотношениями между убийцей и его жертвой являются длитель-

ные и интенсивные личные, часто интимные отношения. Такие отношения как один из мотивообразующих факторов бытовых убийств и причинения вреда здоровью развиваются, как правило, постепенно, превращаясь в конфликтное, а затем и в агрессивное поведение.

Среди форм виктимного поведения, предшествующего убийствам, следует особо выделить провокацию, т.е. действия потерпевшего в виде угроз, насилия, оскорбления, часто при совместной выпивке.

Формы провокации различны. Активная форма провокации – это обычно действия потерпевшего, создающие большую опасность для его жизни, которую он надеется ликвидировать, рассчитывая на то, что провоцируемое лицо в силу своего социального положения, свойств характера или недостаточной физической силы не посмеет ответить ему насилием. Так нередко случается в армии и местах лишения свободы. При совершении бытовых преступлений часто имеет место ошибочная оценка возможной реакции члена семьи, ставшего объектом провокации. Потерпевшие обычно убеждены в том, что семейные традиции или страх удержат провоцируемого от применения насилия.

Пассивная форма провокации встречается реже, чем активная, и связана с невыполнением потерпевшим обязанностей, вытекающих из общественных, товарищеских, семейных и иных отношений (например, неуплата денежного долга).

Провокации и в той и в другой форме чаще всего имеют длительный характер и протекают в рамках конфликтных ситуаций. Долговременное неприятное воздействие на психику человека «аккумулирует» в нём ненависть и в конечном итоге может привести к тому, что какой-нибудь мелкий инцидент порождает бурную реакцию. Постоянное провокационное поведение жертвы часто предшествует убийству ближайших членов семьи.

Возможна неосознанная провокация, когда будущий потерпевший не отдаёт себе отчёта в том, что его неосторожный поступок может вызвать такую реакцию, которая приведёт к опасным последствиям. Например, справедливые замечания граждан хулиганам и дебоширам, которые из-за отрицательных ориентации и навыков или черты характера могут расценить такое замечание как оскорбление и повод для мести. В этих случаях «виновность» потерпевшего отсутствует, а преступник поступает в соответствии со своим субъективным представлением о сложившейся ситуации, которую он воспринимает неправильно. Таким образом, нельзя расценивать как провокацию любое поведение потерпевшего, противоречащее интересам преступника.

Как уже упоминалось, распространённой формой виктимного поведения потерпевшего является его неосторожность. Жертвы убийств (как и многих других преступлений), не понимая конечных последствий своего поведения, не принимают необходимых мер предосторожности и создают ситуации, благоприятные для совершения в отношении них преступлений. Многие жертвы не предвидели, что случайные знакомства в ресторанах, выпивка со случайными, нередко враждебно относящимися к ним лицами, поддержание связей с опасной средой, откровенность о наличии у них значительных денежных сумм, оставление без присмотра и охраны квартир, гаражей и т.д., могут привести к тяжёлым для них, иногда даже трагическим последствиям.

Виктимологическая профилактика – это специфическая деятельность институтов, направленная на выявление, устранение или нейтрализацию факторов, обстоятельств, ситуаций, формирующих виктимное поведение и обуславливающих совершение преступлений; выявление групп риска и конкретных лиц с повышенной степенью виктимности с целью восстановления или активизации их защитных свойств; разработку либо совершенствование уже имеющихся специальных средств защиты граждан и конкретных лиц от преступлений.

При определении целей, задач и объектов виктимологической профилактики необходимо выделить три её уровня: общесоциальный, специальный, индивидуальный.

Общесоциальный уровень – решение социально-экономических и культурно-воспитательных задач, направленных на устранение или нейтрализацию причин и условий способствующих криминальной виктимизации общества, и на снижение степени виктимности граждан.

Специальный уровень – осуществляемые государственными органами, общественными объединениями и отдельными гражданами мероприятия, имеющие специальной целью предупреждение преступлений путём недопущения реализации виктимных свойств и качеств отдельных групп населения. Следовательно, виктимологическая профилактика на специальном уровне (в отличие от общесоциального) имеет своим объектом не все население, а его отдельные группы повышенной виктимности, например безработных, лиц без определённого места жительства, наркоманов, проституток, алкоголиков и т.д.

Индивидуальный уровень – индивидуальная профилактическая работа с лицами, которые, судя по их поведению или совокупности личностных характеристик, могут с большой вероятностью стать жертвами преступников, направленная на повышение активности их защитных реакций, а также обеспечение их личной, имущественной и иной безопасности.

Индивидуальная виктимологическая профилактика включает выявление лиц с повышенной виктимностью и проведение с ними защитно-воспитательных мероприятий, направленных на снижение риска стать жертвой преступных посягательств.

Меры индивидуального воздействия представляется возможным разделить на два вида: меры убеждения и меры помощи.

Меры убеждения носят как защитный, так и воспитательный характер. В качестве таковых выступают беседы, разъяснения о том, как не стать жертвой преступления, каким образом обеспечить сохранность своего здоровья и имущества.

К мерам помощи относятся, прежде всего, организация специальных консультативных пунктов, центров социально-психологической защиты граждан от преступлений, основной задачей которых будет являться информирование населения о мерах защиты от преступлений. На пунктах и в центрах психологической помощи необходимо организовывать групповые и индивидуальные консультации с потенциальными жертвами преступлений, в ходе которых оказывать им социально-психологическую помощь, прогнозировать их индивидуальное виктимное поведение, выявлять и пытаться вместе с ними нейтрализовать виктимологически значимые черты личности и особенности поведения.

Одним из важных условий снижения уровня виктимности потенциальных жертв является и их правовое обучение. Знание законов, регулирующих гражданские, уголовно-правовые, хозяйственные отношения, позволит им избежать нелёгкой участи пострадавших от преступления.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes a criminal direction of victim.

In the basic part the victim and its role in the mechanism of commission of crime are considered.

In the conclusion the author comes to a conclusion that one of important conditions of decrease in level of victim potential victims is also their legal training.

Г. Юлдашева
доцент ТГЮИ

ПРИВИЛЕГИИ И ИММУНИТЕТЫ ПЕРСОНАЛА КОНСУЛЬСКИХ УЧРЕЖДЕНИЙ

После обретения независимости в 1991г. Республикой Узбекистан был начат процесс установления дипломатических и консульских отношений с различными странами. Для определения международно-правового статуса дипломатического и консульского персонала, Узбекистан присоединился к Венским конвенциям «О дипломатических сношениях» 1961г. и «О консульских сношениях» 1963г. Данные международно-правовые документы определяют порядок открьтия и функционирования дипломатических представительств и консульских учреждений, на которые возлагается обязанность реализации внешнеполитического курса республики и защиты ее интересов за рубежом.

В соответствии с положениями Венских конвенций дипломаты и консулы обладают правом на предоставление им определенных льгот и преимуществ перед другими иностранными гражданами. Привилегии и иммунитеты дипломатов по своему содержанию отличаются от привилегий и иммунитетов консулов. Если все дипломатические привилегии и иммунитеты определены в Венской конвенции 1961г., то консульский иммунитет вызывает множество вопросов.

Во-первых, он носит так называемый «функциональный» (служебный) характер, что требует определения в каждом конкретном случае, носили ли действия консула служебный характер или нет. А это нередко бывает затруднительным.

Другой проблемой, связанной с консульским иммунитетом, является то, что Венская конвенция о консульских сношениях 1963г. закрепляет лишь основные привилегии и иммунитеты консульских должностных лиц. Конкретный же объем консульских привилегий определяется двусторонними соглашениями между государствами, поэтому правовой статус консульского персонала в разных странах различается. Это обуславливает необходимость индивидуального подхода к консульскому иммунитету в каждой отдельно взятой стране.

При этом, еще в преамбуле Венской конвенции 1963г. особо подчеркивается, что привилегии и иммунитеты предоставляются консульским должностным лицам и консульским учреждениям не для выгод отдельных лиц, а для обеспечения эффективного осуществления этими учреждениями функций от имени их государства.

Пункт 1 ст. 1 Венской конвенции о консульских сношениях 1963г. гласит: "Консульское должностное лицо означает любое лицо, включая главу консульского учреждения, которому поручено в этом качестве выполнение консульских функций"¹. К этой категории лиц относятся: генеральный консул, консул, вице-консул, консульский агент, проконсул и консульский стажер.

Для нормального выполнения своих функций консульские должностные лица наделяются иммунитетами и привилегиями, которые отражены в Венской конвенции 1963г. (ст. 40-57) и в двусторонних консульских конвенциях. Эти документы определяют права и обязанно-

¹Венская конвенция о консульских сношениях 1963 г. Международное право в документах. –М.: 2000. 207с.

сти консульских должностных лиц и страны пребывания по отношению к ним.

Сравнительный анализ Венской конвенции 1963г. и двусторонних консульских конвенций показывает, что между ними есть множество различий, особенно в том, что касается иммунитетов и привилегий консульских должностных лиц.

Рассмотрим данную проблему более подробно. Венская конвенция 1963г., предоставляя консульским должностным лицам иммунитет от юрисдикции, определяет: "Консульские должностные лица не подлежат юрисдикции судебных или административных органов государства пребывания в отношении действий, совершаемых ими при выполнении консульских функций" (п. 1 ст. 43). Это значит, что консульские должностные лица наделены иммунитетами, которые носят функциональный, служебный характер.

В современной международной практике служебный (функциональный) иммунитет предоставляется довольно широкому кругу лиц (консулам, военным морякам, служащим международных организаций, административно-техническому и обслуживающему персоналу посольств и др.)¹.

Предоставление служебного иммунитета означает, что лицо, пользующееся им, освобождается от уголовной, гражданской и административной юрисдикции государства пребывания в отношении действий, совершаемых при исполнении служебных обязанностей. Если же правонарушение совершено не при исполнении служебных обязанностей, данное лицо может быть привлечено к ответственности в стране пребывания, но только "на основании постановлений судебных властей, в случае совершения тяжких преступлений" (п. 1 ст. 41).

И здесь возникает проблема, существо которой заключается в неопределенности понятия "действия, совершаемые при выполнении консульских функций". В связи с этим на практике нередко возникают трудности в выяснении того, находилось ли данное лицо в момент, преступления при исполнении своих служебных обязанностей или нет, следовательно, вправе ли государство пребывания привлечь его к ответственности. Не меньшие трудности возникают и в вопросе о том, кто правомочен решать эту проблему: государство пребывания или направляющее государство.

Анализ доктрины международного права, договорных и законодательных норм, практики государств показывает отсутствие универсального решения проблемы служебного иммунитета.

Представляется, что универсального решения данной проблемы вообще не может быть. Это объясняется, прежде всего, тем, что многообразие допускаемых правонарушений и невозможность в принципе составить исчерпывающий перечень служебных обязанностей каждого лица, пользующегося служебным иммунитетом, исключают возможность выработки конкретных и универсальных критериев, позволяющих однозначно определить, было или не было данное лицо в момент совершения правонарушения при исполнении своих служебных обязанностей. Отсутствие таких критериев усугубляется возникновением в каждом случае правонарушения противоречия между интересами, с одной стороны, направляющего государства, которое заинтересовано в защите своих граждан,

дан, и, с другой, — государства пребывания, которое несет ущерб от совершенного правонарушения. Отсутствие четких критериев, противоречия между интересами сторон препятствуют разработке универсальной процедуры рассмотрения вопроса, а его единоличное решение той или иной стороной может быть необъективным.

На практике вопросы, связанные со служебным иммунитетом, нередко вызывают разногласия и конфликтные ситуации в отношениях между направляющим государством и страной пребывания.

Определенным ориентиром в решении указанных вопросов являются судебные прецеденты. Так, суды признавали себя некомпетентными, расценивая действия консулов как совершенные при исполнении ими служебных обязанностей, в следующих случаях:

- отказ консула в выдаче выездной визы (1927г., Франция);
- нанесение консулом ущерба в результате дорожно-транспортного происшествия при поездке по служебным делам (1933г., Франция);
- направление консулом суду сертификата, удостоверяющего статус личности (1962г., США);
- выдача консулом паспорта и проездных документов девушке-соотечественнице, бежавшей от родителей (1970г., Италия);
- отказ консула выслать гонорар за подготовленную по его просьбе публикацию (1970г., США).

Но были случаи, когда суды выносили решения и приговоры в отношении консулов, рассматривая их действия как совершенные не при исполнении своих служебных обязанностей:

- неуплата долга за обслуживание (1912 г., Франция);
- разглашение консулом причин отказа в выдаче визы, нанесшее ущерб репутации (1927 г., Франция);
- убийство местного жителя в результате хулиганских действий консула (1957 г., Япония);
- аренда личного жилища (1963, 1965, 1967гг., Франция);
- незаконный экспорт военных самолетов (1965г., США);
- незаконный ввоз наркотиков (1979г., США);
- умышленное убийство жены (1980г., Греция)².

Приведенные прецеденты показывают, что лицо, пользующееся служебным иммунитетом, в случае совершения уголовного преступления, как правило, привлекается к уголовной ответственности в государстве пребывания, т. е. совершение преступления почти всегда рассматривается как действие, выходящее за пределы служебных обязанностей. Обобщив практику привлечения к уголовной ответственности консульских должностных лиц, французский юрист Ш. Руссо отмечал, что "в случае совершения преступления иммунитет от уголовной юрисдикции не действует, таким образом, консул может быть арестован и, будучи приговорен, должен в принципе отбыть наказание. Сложнее обстоит дело в случае совершения проступков и иных нарушений".

Нерешенным является вопрос и о том, кто правомочен, определять, было или не было конкретное лицо в процессе совершения правонарушения при

¹Бекашев С.П. Международное публичное право. —М.: 2001. 187 с.

² Ильин Ю.Д. Основные тенденции в развитии консульского права. —М.: 1969. 59 с.

исполнении служебных обязанностей: государство пребывания или направляющее государство? Большинство зарубежных авторов считает, что этими правомочиями должен быть наделен суд страны пребывания.

В иностранных государствах вопрос о том, был или не был носитель функционального иммунитета при исполнении служебных обязанностей, нередко решается судебными органами страны пребывания. А в США компетенция суда в решении этого вопроса закреплена законом.

Случаи привлечения к уголовной ответственности лиц, пользующихся служебным иммунитетом, присутствовали в конце 1947 г. и в начале 1948 г. Были арестованы по обвинению в шпионаже и приговорены к длительным срокам лишения свободы секретарь, шофер и курьер турецкого консульства в г. Батуми¹.

В других случаях при совершении консульским должностным лицом преступления Министерство иностранных дел всегда обращалось к соответствующему консульскому учреждению или дипломатическому представительству с запросом: было или не было данное лицо в момент совершения правонарушения при исполнении служебных обязанностей. Естественно, во всех случаях, иногда даже вопреки здравому смыслу, отвечали положительно, и вопрос о возможной уголовной ответственности снимался.

Таким образом, консульское должностное лицо неприкосновенно при исполнении своих функциональных обязанностей, и государство пребывания обязано относиться к нему с должным уважением и принимать все надлежащие меры для предупреждения каких-либо посягательств на его личность, свободу или достоинство (ст. 40). В п. 1 ст. 41 Венской конвенции 1963 г. говорится: "Консульские должностные лица не подлежат ни аресту, ни предварительному заключению, иначе как на основании постановлений компетентных судебных властей в случае совершения тяжких преступлений". Пункт 2 гласит: "За исключением случаев, указанных в п. 1 настоящей статьи, консульские должностные лица не могут быть заключены в тюрьму. А также не подлежат никаким другим формам ограничений личной свободы, иначе как во исполнение судебных постановлений, вступивших в законную силу".

Если на консульское должностное лицо заведено уголовное дело, местные власти государства пребывания обязаны незамедлительно уведомить об этом главу консульского учреждения (ст. 42). У них есть право вызвать консула в компетентные органы, но при этом ему оказывается уважение, и государство пребывания не должно чинить ему препятствий в выполнении консульских функций (ст. 41, п. 3).

Говоря о консульских иммунитетах и привилегиях, следует отметить, что данную проблему невозможно рассматривать на основе только Венской конвенции 1963г., т. к. в двусторонних консульских конвенциях встречается широкое разнообразие. Например, существует, по меньшей мере, 11 вариантов решения вопроса о неприкосновенности личности консульского должностного лица, свыше 15 вариантов решения вопроса об их иммунитете от юрисдикции и т. д.

По конвенциям с большинством западных стран неприкосновенность личности имеет ограниченный характер: консульское должностное лицо может

быть арестовано и взято под стражу в порядке предварительного заключения в случае совершения тяжкого преступления, а за другие преступления может быть лишено свободы только на основании вступившего в силу приговора суда (Италия, Франция, Швеция, Норвегия)².

Целый ряд конвенций, подписанных между государствами, предоставляя иммунитеты консульским должностным лицам, распространяют их и на членов семей, проживающих вместе с ними и не являющихся гражданами государства пребывания. Хотя Венская конвенция 1963г. консульские иммунитеты на членов семей не распространяет.

Рассматривая статус неприкосновенности консульских должностных лиц, следует отметить, что в Венской конвенции 1963г. ничего не сказано о правовом положении их жилища и частной резиденции главы консульского учреждения. Некоторые страны пошли, поэтому же пути (Австрия, Литва, Беларусь и др.). Это говорит о том, что согласно соответствующим документам резиденции глав консульств и жилища консульских должностных лиц этих стран не наделяются иммунитетом неприкосновенности.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept and a role of consular establishments.

In the basic part questions of privileges and immunities of the personnel of consular establishments are considered.

In the conclusion the author comes to opinion that variety of the conventions signed between the states, giving immunities to consular officials, extend them and to members of the families which are living together with them and not being citizens of the state of stay.

¹ Бобылев Г.В. Зубков Н.Г. Основы консульской службы. – М.: 1986. 38 с.

² Бобылев Г.В. Зубков Н.Г. Основы консульской службы. – М.: 1986. 42 с.

Э. Усманова
Соискатель ТГЮИ

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ АГЕНТСКИХ ОТНОШЕНИЙ

В условиях глобализации мировой экономики, появления новых способов инвестирования капитала и расширения рынков сбыта товаров и услуг особенно остро встают вопросы взаимодействия участников международных экономических отношений.

Появление новых договорных форм взаимодействия во внешней торговле (международное дистрибьюторство, франчайзинг и др.) взамен традиционных международных отношений купли-продажи осуществляется по двум направлениям деятельности: "внутреннему" и "внешнему"¹. С внутренней стороны деятельность таких субъектов, как транснациональные компании, обеспечивает минимизацию издержек производства и сохранение координационных связей между ее составными частями, которые при этом организационно остаются самостоятельными и независимыми. С внешней стороны происходит совершенствование организационно-правовых форм сбыта и продвижения товаров, появляются новые типы контрактов – дистрибьюторский контракт и договор франчайзинга, усиливается внимание к традиционным отношениям торгового посредничества.

Специальные законы, предназначенные для регулирования правоотношения «принципал – агент», были приняты в Бразилии, Испании, Швейцарии, Бахрейне, Саудовской Аравии и в некоторых других странах. В Германии, Саудовской Аравии и в Кувейте нормы, касающиеся агентских правоотношений, содержатся в гражданских или коммерческих кодексах.

С учетом того, что договора агентирования широко распространены в международной практике, вопросы правового регулирования агентского договора привлекают к себе внимание международных организаций, начиная с первой половины XX столетия.

С 1935г. параллельно с разработкой Универсальной Конвенции по международной купле-продаже Международным институтом по унификации частного права (УНИДРУА) началась работа над подготовкой материально-правовых норм, регулирующих отношения агентирования в международной торговле. В 1940-е годы под эгидой Ассоциации международного права и Института международного права начался процесс унификации коллизионных вопросов данных отношений. К разработке руководства по составлению международного торгового агентского соглашения и формы такого договора обращалась Международная торговая палата. Различными неправительственными международными организациями и национальными общественными организациями разработано несколько типовых соглашений по данному вопросу.

Актуальность данной проблемы и стремление к гармонизации национальных законодательств заставили обратиться к данной теме и различные региональные международные организации. Работа, начатая Комиссией по вопросам изучения унификации права в 1958г., завершилась в 1973г. подписанием Конвенции стран Бенилюкс (Бельгия, Нидерланды, Люксембург) относительно агентского соглашения. В рам-

¹ Вилкова Н.Г. Договорное право в международном обороте. М.: Статут, 2002. С.8.

ках ЕС в 1986г. была принята Директива Совета ЕС о гармонизации законодательства государств - участников по вопросам независимых торговых агентов, разработка, которой велась с 1960-х годов. Последнее десятилетие также ознаменовалось принятием практически во всех европейских государствах новых национальных законодательных актов о коммерческих агентах².

Среди иных международных актов, так или иначе регулирующих процессы агентирования, можно выделить:

– Гаагскую Конвенцию "О праве, применимом к агентствам" (1978г.);

– Женевскую Конвенцию ООН "О представительстве при международной купле-продаже товаров" (1983г.);

– Директиву Комиссии ЕС № 86/653 "О координации правовых предписаний стран – участников о независимых торговых агентах (торговых представителях)" (1986г.)

– Типовой агентский контракт (The ICC Model Commercial Agency Contract), подготовленный Международной Торговой Палатой (публикация № 496).

Учитывая неодинаковые подходы к данным договорам в праве стран континентальной и в праве стран англо-американской системы, а также небольшое число стран, присоединившихся к Женевской конвенции "О представительстве при международной купле-продаже товаров" 1983г., актуальным является достижение универсального или регионального единообразия в регулировании этих сложных с коммерческой точки зрения отношений.

Так, можно выделить три направления унификационной деятельности в рассматриваемой сфере международных коммерческих отношений. Первое относится к странам ЕС, где на основе Директивы Комиссии ЕС N 86/653 от 18 декабря 1986г. странами ЕС завершено сближение законодательства о независимых коммерческих агентах, что обеспечивает предсказуемость в отношении деятельности такого рода в этих странах³.

Второе направление сближения законодательства реализуется странами СНГ, в частности путем одобрения в 1995–1996гг. Межпарламентской ассамблеей стран-участниц СНГ Модельного Гражданского кодекса, на основе которого шесть стран СНГ приняли собственные Гражданские кодексы (Российская Федерация, Узбекистан, Армения, Беларусь, Казахстан, Туркмения). Отметим, что впервые данный метод достижения унификации внутринационального права был использован ЮНСИТРАП 21 июня 1985г. В настоящее время Комиссией подготовлено пять Модельных законов.

Третье направление, приобретающее в настоящее время все большее значение, состоит в использовании для достижения единообразного регулирования соответствующей проблемы неконвенционного метода и разработки авторитетными межправительственными и неправительственными организациями

² Schmittgoff C. Agency in International Trade. A Study of Comparative Law // Collected Courses of the Hague Academy of International Law. 1990. Vol. 129. P.211.

³ Official Journal of the European Community. 31 December 1986. Текст Директивы см.: Буднева Г.Н. Торгово-посреднические сделки: правовое обеспечение и бухгалтерский учет. М.: Налоговый вестник, 2000. С. 67 – 73.

документов, не носящих обязательного характера, но применяемых как странами при разработке проектов собственного законодательства (Модельные законы ЮНСИТРАЛ), так и деловыми кругами в повседневной договорной практике (модельные контракты МТП, типовые контракты ЕЭК ООН), что обеспечивается авторитетом соответствующих организаций.

Так, учитывая распространенность в международной торговле агентских отношений, Международной торговой палатой было составлено Руководство по заключению агентских договоров (Commercial Agency: Guide for Drawing up Contract (публикация МТП №410)¹, положения, которого будет рассмотрено нами далее.

В качестве универсальных актов применительно к рассматриваемой проблематике является Гагская конвенция от 14 марта 1978г. о праве, применимом к договорам с посредниками и о представительстве (агентским договорам), посвящена коллизионным вопросам отношений представительства (или, по терминологии англо-американского права, агентских отношений), тесно связанных с договором международной купли-продажи товаров и имеющих целью продвижение товаров иными, нежели прямая купля-продажа, способами.

Гагская конвенция 1978г. выявляет сферу ее применения. Она посвящена коллизионным вопросам и устанавливает правила согласования и определения применимого права в сфере отношений представительства, а подпадающие под Конвенцию отношения должны иметь международный характер. Структурно в Конвенции выделяются два аспекта отношений представительства: предписания об определении применимого права между представляемым и представителем (принципалом и агентом) и определение применимого права в отношениях с третьими лицами.

Особо следует выделить признаки отношений представительства, которые регулируются данной Конвенцией. Прежде всего, согласно ст. 1, они возникают, когда одно лицо, представитель (посредник, агент), имеет право действовать, действует или намерен действовать в отношениях с третьими лицами за счет другого лица, представляемого (принципала). Далее в той же статье указывается, что Конвенция распространяется на деятельность представителя (посредника, агента), состоящую в получении и передаче предложений или в проведении переговоров за счет других лиц. Еще одно важное общее правило Конвенции состоит в том, что ее предписания применимы и в случаях, когда представитель (посредник, агент) действует от своего собственного имени или от имени представляемого (принципала). Иными словами, предоставляемые ею возможности согласования применимого права могут быть использованы как в договоре поручения, комиссии, консигнации, агентирования, так и в агентских договорах по праву стран common law. Важно также отметить, что правила Конвенции применяются и тогда, когда деятельность представителя (посредника, агента) носит обычный или случайный характер.

Важное правило, закрепляющее автономию сторон, предусмотрено в ст. 4 Гагской конвенции 1978г., согласно которой право, определяемое в соответствии с конвенцией, применяется независимо от

того, является ли оно правом договаривающегося государства. Данная Конвенция явилась первым международно-правовым документом, который допускает согласование сторонами, принадлежащими к странам-участницам Конвенции, применения к их отношениям права государства, не имеющего отношения к Конвенции. Впоследствии это было отражено в Гагской конвенции 1986г., а также в Римской конвенции 1980г.

В последующем была принята Конвенция Международного института унификации частного права о праве, применимом к агентским отношениям, предусматривает, что отношения между Агентом и Принципалом регулируются нормами избранного ими национального права. Выбор права должен быть ясно выраженным либо явно следовать из условий соглашения сторон или обстоятельств дела (ст.5).

Однако в некоторых случаях это положение можно "нейтрализовать" и перейти к регулированию договора нормами международного права. Но если стороны решили указать в качестве применимого право зарубежного государства, принципиально важным является вопрос юридического сопровождения. Однако, законодательство некоторых государств (Сирия, Иран, Саудовская Аравия и др.) запрещает деятельность представителей, которые не являются гражданами или юридическими лицами этой страны. Поэтому в соответствующем договоре указывают другой предмет, т.е. называют его иначе (например, дистрибуторским)².

При этом, если стороны делают в договоре ссылку о том, что договор регулируется *lex mercatoria* (международными торговыми обычаями) то, соответственно, будут применяться Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА (1994г.).

Таким образом, в случае если стороны пытаются избежать, насколько это возможно, влияния национальных законов, то они "ограждают" себя такими общепринятыми правилами, как: "договоры должны соблюдаться" (*pacta sunt servanda*), "добросовестное исполнение обязательств" (*bona fide*) и т. д.

Следует однако отметить, что этот подход не получил большого распространения, т.к. при нем не исключен риск неблагоприятного развития событий. По нашему мнению, в случае таких событий под сомнение может быть поставлено условие о выборе применимого к агентированию права, и, следовательно, действительность соответствующих условий агентского договора.

В зависимости от конкретной ситуации не исключен и риск признания этого договора недействительным. В результате как вариант может быть предложено следующее решение: вместо признанного недействительным условия о *lex mercatoria* будет примениться внутреннее право государства, в котором находился агент.

Типовой агентский Контракт МТП № 496 в свою очередь предполагает защиту интересов Агента, включая в себя условие, которое формулируется так: "При исполнении обязательств по настоящему контракту стороны будут действовать добросовестно и честно (*good faith and fair dealing*). Положения настоящего контракта, а также любые иные заявления, сделанные сторонами в связи с их взаимоотношениями по агентскому контракту, должны толковаться добросове-

¹ Стрижко Л. Институт агентских договоров // Юридическая практика. 2003. №3. С.26.

² Дашян М. Агентский договор в правовом обороте // Бизнес адвокат. 2005. №13. С.31.

стно"¹.

Типовой коммерческий агентский контракт насчитывает 27 статей, 7 приложений и введение, в котором акцентируется внимание пользователя на наиболее сложных вопросах.

Одной из основных целей принятия данного Типового контракта явилась необходимость нахождения справедливого и сбалансированного решения основных проблем, возникающих из международных (а не внутренних) агентских отношений, в которых действия агента направлены на продажу товаров (а не на их покупку) и обеспечение соотносимости типового агентского контракта с нормами применимого права, включая абсолютно императивные нормы страны агента.

В Типовом агентском контракте отражен подход МТП, включая Арбитражный суд МТП, к обращению по вопросам, не урегулированным или не полностью урегулированным контрактом, не к нормам применимого права, определяемым в соответствии с коллизионными нормами, которые рассматривающий спор международный коммерческий арбитраж сочтет применимыми, а к принципам права, общепризнанным в международной торговле и применяемым к агентским договорам (*lex mercatoria*).

Основанием для такого подхода являются предписания ст.17 Регламента Арбитражного суда МТП, согласно которому состав арбитров использует при разрешении споров два критерия: первый – следование избранному сторонами применимому праву, второй – применение для разрешения спора правовые нормы, которые он сочтет применимыми (*the Arbitral Tribunal shall apply the rules of law which it determines to be appropriate*).

По мнению составителей Типового контракта, подобное решение, позволяющее избежать особенностей национальных законов, предоставляет арбитрам большую свободу для толкования контракта. Особенно это относится к ситуации, когда в договоре отсутствуют явно выраженные условия; в таком случае арбитры будут вынуждены применять торговые обычаи или общие принципы права.

Достаточная определенность при таком подходе достигается при использовании Принципов международных коммерческих договоров УНИДРУА или Принципов Европейского договорного права, тогда как в остальных случаях многое будет зависеть от подхода состава арбитров.

Относительно статуса агента подчеркивается, что Типовой контракт предусматривает его выступление в качестве самостоятельного коммерсанта (физического или юридического лица), его действия носят международный характер и направлены на продажу товара на согласованной договорной территории.

Прежде чем перечислить возлагаемые на стороны обязанности, Типовой контракт возлагает на них обязанность действовать добросовестно и честно, а также обязанность добросовестного толкования не только положений этого контракта, но и любых заявлений, сделанных в связи с их взаимоотношениями.

Функции агента ограничены сбором заказов у покупателей для принципала при намерении сторон расширить полномочия агента; об этом специально должно быть достигнуто соглашение, а агенту выданы на это полномочия. Во время переговоров с покупателями агент должен предлагать товары в соответствии

с условиями переданного ему принципалом договора международной купли-продажи. При этом он должен обеспечить соответствующую организацию продаж и в случае необходимости – послепродажного сервиса.

В обязанности агента, согласно ст.9 Типового контракта, входит информирование принципала по следующим основным направлениям: о своей деятельности; о конъюнктуре рынка и состоянии конкуренции в пределах территории; о действующих на договорной территории законах и правилах, относящихся к товарам: требованиях безопасности, регулировании импорта, требованиях к маркировке, техническим спецификациям и т.д., а также к деятельности агента, которые могут затрагивать интересы принципала.

Помимо надлежащей организации продажи на агента в соответствии со ст.7 может быть возложено обеспечение гарантированного минимума продаж, исчисляемого в виде согласованной суммы стоимости товара, количества товара или процентной доли от общего объема продаж (на предстоящий год или на срок действия договора). Если гарантированный минимум продаж не выполнен по причинам, за которые принципал не несет ответственности, а ответственным, следовательно, является агент, то такой принципал вправе по своему выбору принять одну из следующих мер: расторгнуть действие контракта; лишить агента исключительных прав; 3) уменьшить размеры территории. Однако он может реализовать указанные права при соблюдении еще двух условий: он должен уведомить агента за один месяц об использовании своих прав; он может воспользоваться этими правами не позднее чем через два месяца по окончании года, в течение которого гарантированный минимум продаж не был достигнут.

Одновременно в соответствии со ст.7 контракта стороны могут ежегодно договариваться об объеме продаж на предстоящий год и принятия всех усилий для его достижения. Недостижение такого согласованного минимума продаж может рассматриваться как нарушение договора только при наличии непосредственной вины одной из сторон. Естественно, что при такой редакции и с учетом принятой в гражданском праве презумпции вины должника соответствующей стороне придется доказывать факт принятия таких усилий.

Заслуживающим внимания, на наш взгляд, является правило ст.10 Типового контракта о необходимости для агента с особым усердием убедиться в платежеспособности покупателей, чьи заказы он передает принципалу. Агент не должен без предварительного уведомления принципала передавать заказы покупателей, финансовое положение которых, как он знает или ему следовало бы знать, является критическим. Излишне упоминать, что при включении подобного условия в контракт оно становится договорным условием, обязывает агента, а его несоблюдение может привести к имущественной ответственности такой стороны.

В обязанности принципала входит также своевременное информирование агента о принятии или отказе от передаваемых ему агентом заказов. Он должен предоставить агенту возможность использования товарных знаков, фирменных наименований и иных обозначений принципала для подтверждения подлинности товаров и проведения их рекламы. При этом ст.11 Типового контракта на агента возлагается обязанность информирования принципала о любом нару-

¹ Там же. С. 32.

шении его прав на указанные объекты промышленной собственности, а также недопущение регистрации таких объектов или схожих с ними или способных вызвать смешение с теми, которые принадлежат принципалу.

В обязанности принципала входит также предоставление агенту всей относящейся к товарам письменной информации:

- прейскуранты, прайс-листы, брошюры и т.д.;
- информация, необходимая агенту для выполнения принятых им обязательств;
- сведения о его непосредственных контактах с потребителями на договорной территории;
- сведения о возможностях обеспечения поставок договорных товаров (ст. 14).

Руководство МТП №410 по составлению коммерческих агентских контрактов (далее – Руководство МТП) весьма подробно комментирует порядок составления такого контракта, акцентируя внимание на тех аспектах, которые вызывают разногласия и споры между сторонами.

Это Руководство касается основного вида агентских соглашений, т.е. когда агент осуществляет свою деятельность "от имени и за счет Принципала". При этом, следует отметить, что руководство носит факультативный, т.е. рекомендательный характер¹.

Руководство (как и сам контракт) касается отношений между доверителем (принципалом) и поверенными или коммерческими агентами в строгом смысле, т.е. поверенными (физическими или юридическими лицами), принимающими на себя в рамках постоянного полномочия для проведения маркетингового исследования, подбора клиентов, проведения с ними переговоров и возможного заключения договоров купли-продажи от имени и за счет доверителя (принципала).

Отметим, что термин "доверитель" в странах континентального права имеет примерно не только одинаковое юридическое значение, но и звучание: *mandant* или *commetant* – во французском языке, *mandante* или *preponente* – в итальянском, *Unternehmer* – в немецком, тогда как *Principal* и особенно *Agent* в английском и американском праве, а также в праве стран Британского Содружества наций, других стран, воспринявших особенности системы Общего права, в частности Израиля имеет более многогранное значение. Принципалом именуется любое лицо, дающее поручение другому лицу-агенту, причем полномочия последнего определяются договором между ними и могут варьировать от простого посредника (брокера, маклера, куртье) до поверенного, комиссионера и даже дистрибьютора, который строго юридически не является агентом, хотя в договорной практике иногда именуется таковым².

Следует также учитывать, что в Общем праве различаются агент явный и подразумеваемый, т.е. ситуация, при которой полномочия агента явствуют, например, из обстановки или подразумеваются исходя из условий договора.

Руководство МТП выделяет проблемы, связанные с определением надлежащих сторон договора, а

также с последствиями изменения первоначальных сторон (путем передачи права требования, цессии). Зачастую источник недоразумений кроется в неопределенности, как в отношении идентификации, так и в отношении правоспособности партнеров по контракту.

В некоторых странах (Саудовской Аравии, Ираке, Кувейте, Катаре, Сирии, Йемене) осуществление деятельности в качестве агента законодательно закреплено лишь за лицами, происходящими из этой страны, которые должны быть надлежащим образом зарегистрированы для этих целей. В других странах (в частности, в Алжире) деятельность в качестве агентов закреплена только за государственными организациями³.

Обращается в Руководстве внимание и на встречающуюся в деловой практике передачу прав и обязанностей по договору (цессия). При этом возможны две ситуации: такая передача договором допускается, и стороны ясно формулируют соответствующие предписания относительно условий осуществления цессии, обязанности предварительного уведомления cedentом своего партнера. В этом случае на первое место выступают правила договора, а предписания применимого права относительно запрещения такой передачи могут быть применены, если только они относятся к императивным нормам. При второй ситуации, когда в договоре стороны согласовали, что передача прав и обязанностей по нему третьим лицам невозможна без согласия другой стороны, отношения сторон определяются таким договором.

При передаче прав и обязанностей сторон внешнеэкономического договора третьим лицам большое значение имеет связанность соответствующих сторон арбитражной оговоркой, ибо при отсутствии такой оговорки разрешение спора между одной из сторон договора и третьим лицом, которому правомерно передано право требования, невозможно.

Относительно договорной территории Руководство МТП рекомендует сторонам со вниманием отнестись к определению границ территории. Например, в ясно выраженной форме должно быть выражено намерение не предоставлять агенту права осуществлять и/или принимать заказы от существующих или потенциальных клиентов на договорной территории в отношении товаров, которые предназначены для потребления или использования за пределами договорной территории. Однако подобные предписания могут противоречить законодательству ЕС об ограничительной практике.

Руководство МТП отмечает, что по общему правилу к агентским соглашениям не применяются запрещения, относящиеся к соглашениям о предоставлении права продажи (дистрибуторским договорам), т.е. к договорам с покупателями-перепродавцами. Данный принцип, который признается также судебной практикой США, получил отражение в Сообщении Комиссии ЕС от 24.12.1962г., согласно которому запрет на соглашения об объединениях не применим к договорам исключительного представительства, заключаемым с коммерческими агентами, т.е. к контрактам, по которым такие агенты обязуются на значительной части Европейского союза вести переговоры по сделкам от имени предприятия, заключать сделки от имени таких агентов и за их счет или от своего имени, но за

¹ Внешнеэкономическая деятельность: международное частное право и российское законодательство. М.: Манускрипт, 1997. С. 163.

² Leloup J. Les agents commerciaux. Statuts juridiques. Strategies professionnelles. Paris: Delmas, 1993. P.71.

³ Агентские отношения в международном коммерческом обороте. М.: Учебное пособие ВАВТ, 1999. С.47.

счет предприятий¹.

Вместе с тем при определенных условиях может применяться запрещение и в отношении агентских соглашений. Это относится к случаям, когда агент выступает как собственник крупного склада товаров, являющихся предметом контракта, организует, осуществляет или обеспечивает за свой счет бесплатное обслуживание клиентуры, может определять цены или иные условия сделок.

Агентские договоры (как и рассматриваемые далее дистрибьюторские договоры) могут предусматривать предоставление агенту прав монопольного (sole agent) или исключительного агента (exclusive agent). При предоставлении агенту исключительного права принципал обязуется не продавать товар на территории помимо такого агента. Если же контракт заключен с монопольным агентом, принципал сохраняет за собой право непосредственно продавать товары на договорной территории, и обязуется не заключать соглашений с другими агентами или дистрибьюторами. Данное различие следует учитывать при заключении соответствующих договоров с фирмами стран Общего права. Большое значение при такой ситуации имеет определение, должен ли принципал уплачивать агенту вознаграждение за подобные сделки².

В договоре может быть предусмотрен также перечень событий, при наступлении которых договор автоматически прекращает свое действие. Это могут быть реорганизация в различных видах, ликвидация в добровольном или судебном порядке, банкротство, передача клиентуры, отставка или увольнение определенного физического лица и т.п.

Законодательством ряда стран (Австрии, Бразилии, Италии, Колумбии, Коста-Рики, Ливана, Никарагуа, Панамы, Нидерландов, Сальвадора, Франции, ФРГ, Швейцарии) предусматривается выплата агенту компенсации за утрату клиентуры. В других странах этот вопрос зависит только от соглашения сторон. Поэтому от сторон агентского договора зависит согласование возможности такой выплаты. Например, в договоре могут быть предусмотрены право на такое возмещение и критерии его определения. Это может быть согласовано либо в виде списка клиентов агента на договорной территории на момент вступления договора в силу, либо в виде указания на объем реализации агентом товаров принципала³.

Руководство МТП рекомендует сторонам агентского договора в ясно выраженной форме согласовать применимое к их договору право. При этом, однако, следует учитывать и те строго императивные нормы страны, например места нахождения агента, которые могут влиять на его деятельность.

В нем подчеркивается, что между выбором государственного суда общей юрисдикции, государственного арбитражного суда или международного коммерческого арбитража и применимого к отношениям сторон права отсутствует автоматическая связь. Сторонам рекомендуется также проверять, будет ли данное решение признано судом того государства, где

испрашивается его исполнение, будет ли истцу выдана экзекватура.

Следует отметить, что в международном обороте также распространено понятие случайного посредничества (occasional intermediary) в соответствии с которым лицо, принявшее обязательство на основе разового или краткосрочного договора с другой стороной по предоставлению ей определенных услуг в виде информации об именах потенциальных клиентов, содействию заключению сделок. В этих случаях посредник стремится обезопасить себя от риска нарушения обязательства по уплате вознаграждения за нахождение клиента, с которым его контрагент заключает договор.

Основное различие между случайным посредником и коммерческим агентом состоит в том, что коммерческий агент обычно отвечает за продвижение бизнеса на делящейся основе на определенной территории или в отношении определенной группы потребителей, поэтому ему предоставляется монопольное или исключительное право, а также уплачивается комиссионное вознаграждение за прямые продажи, т.е. по сделкам, совершаемым самим принципалом на территории, которая входит в сферу деятельности агента.

Надо отметить, что созданная в 1920-е годы Международная торговая палата проводит значительную работу по обобщению договорной практики и предложению деловым кругам соответствующих рекомендаций.

Для урегулирования указанной ситуации МТП подготовлен Типовой контракт случайного посредничества (Non-circumvention and Non-disclosure agreement – NCND). С выпуском данной новой модели МТП завершена серия типовых контрактов в сфере распространения товаров, которые охватывают следующие ситуации.

– коммерческое представительство (коммерческий агентский договор), т.е. контракт с посредником, содействующим в течение определенного времени в деловой активности на определенной территории: Типовой коммерческий агентский контракт МТП (публикация №496);

– контракт случайного посредничества, т.е. контракт с посредником, время от времени оказывающим содействие в бизнесе: Типовой контракт случайного посредничества – соглашение, не предполагающее обходу и раскрытию его содержания (публикация №619);

– дистрибьюторское соглашение – контракт, в котором покупатель-перепродавец отвечает за маркетинг товаров поставщика на определенной территории: Типовой дистрибьюторский контракт МТП – монопольный импортер-дистрибьютор (публикация №518).

– франчайзинг – контракт с независимым покупателем-перепродавцом (действующим обычно на уровне розницы), обладающим правом использовать совокупность прав промышленной или интеллектуальной собственности и правом на оказание покупателю коммерческого или технического содействия в течение определенного времени: Типовой контракт международного франчайзинга (публикация №557).

Важно иметь в виду, что и коммерческий агент, и случайный посредник выступают в качестве посредника, т.е. они способствуют заключению контрактов между принципалом и третьей стороной, а дистрибьютор выступает в качестве покупателя-перепродавца от своего собственного имени и за свой счет.

Таким образом, как показывает практика между-

¹ Вилкова Н.Г. Агентские договоры // Закон. 2000. №7. С. 101 – 107.

² Рябиков С.Ю. Агентские соглашения во внешнеэкономических связях. М.: Совинтерюр, 1992. С. 62 – 65.

³ Свядосц Ю.И. Посреднические операции в иностранном гражданском праве // Внешняя торговля. 1991. №7. С. 35 – 39.

народного регулирования, агентские отношения имеют весьма многосторонний характер в силу чего дифференциации их международно-правового регулирования. В тоже время необходимо учитывать, что Республика Узбекистан не присоединилась к указанным международным актам, что в некоторой степени образует проблемы в данном сегменте международного экономического взаимодействия Республики Узбекистан. В силу этого, имеется необходимость имплементации указанных международных норм в отечественное законодательство, а также активизировать процессы унификации законодательства об агентировании на региональном уровне.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept and essence of agency contracts.

In the basic part of the article the author considers questions of international legal regulation of agency relations.

In the conclusion the author comes to opinion that there is a necessity имплементации the international norms in the domestic legislation, and also to make active processes of unification of the legislation on agency service at regional level.

Д.Х. Шукуров
Соискатель Академии государственного и общественного строительства при Президенте Республики Узбекистан

ИНТЕГРАЦИОННЫЕ ПРОЦЕССЫ И ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ РЕГИОНАЛЬНОЙ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

Президент Республики Узбекистан И.А.Каримов на основании глубокого анализа процессов глобализации и интеграции в международных отношениях неоднократно призывал центральноазиатские страны объединить ресурсы, создать эффективные и взаимосвязанные экономики, совокупный потенциал которых и его результаты позволили бы получить признание в мировой экономике, обеспечить достойный уровень жизни для народов региона. Он также отмечал, что «... это не дань интеграционной моде и не стремление к доминированию или расширению сферы своего влияния. Это наш путь независимости и прогресса XXI века»¹.

Нынешний интерес мирового сообщества к региону обусловлен его значимостью для России, США, ряда европейских и азиатских стран как обладателя важных стратегических энергетических ресурсов, удобных транспортных сетей их поставок на мировые рынки. Это превращает его в арену рискованных геополитических игр.

По мнению политолога У.Хасанова, зачастую за негативными оценками, высказываемыми зарубежными экспертами, кроется желание более активно влиять на развитие ситуации в странах региона. Как отмечает Президент И.А.Каримов, «за последние 500 лет наш регион опять становится экономически важным для мировой экономики. ... Мы наблюдаем явное соперничество великих держав за экономическое доминирование в регионе. И нам важно занять правильную позицию по отношению к этой глобальной геоэкономической проблеме»².

На международной конференции «Будущее государств Центральной Азии: вместе или нет ...?» (г.Бишкек) координатор Фонда им.Фридриха Эберта по Центральной Азии и Кавказу Винфрид Шнайдер-Детерс заявил, что «государствам Центральной Азии нужно сотрудничать в двух областях, а именно в области экономики и безопасности. Им нужно создать совместные экономические сообщества, и это явится прямым доказательством, что государства вместе могут достичь больше, чем порознь»³.

Отсюда вытекает необходимость переосмыслить направление развития сотрудничества в рамках ЕврАзЭС, СНГ, ШОС в сторону его интенсификации и создать реально действующие механизмы сотрудничества; превратить данное направление в одну из приоритетных линий внешней и внешнеэкономической политики стран региона, а также понять и осознать необходимость сотрудничества, невзирая на существующие и возможные несовпадения позиций сторон.

¹ Каримов И.А. Узбекистан на пороге XXI века: угрозы безопасности, условия и гарантии прогресса. Ташкент: Изд. Узбекистон, 1997. С. 324.

² У.Хасанов. Региональная безопасность и национальные интересы (центральноазиатский регион). Москва, 2004. С. 63.

³ Р. Алшанов., А.Ашимбаев Интеграционные процессы в Центральной Азии. <http://www.apn.kz/publications>

Вместе с тем, значение военно-силовых аспектов в международных отношениях продолжает, по-прежнему, оставаться существенным. Национальные интересы Узбекистана в военной сфере заключаются в защите своей независимости, суверенитета, государственной и территориальной целостности, в обеспечении экономической безопасности, а также условий для мирного, демократического развития государства. В вопросах предотвращения войн и вооруженных конфликтов Республика Узбекистан, по возможности, отдает предпочтение политическим, дипломатическим, экономическим и другим невоенным средствам¹. Но наряду с этим, Узбекистан рассматривает в качестве залога обеспечения своей военной и экономической безопасности осуществление коллективных мер по защите пространства государств – участников СНГ.

15 мая 1992 года Армения, Казахстан, Кыргызстан, Россия, Таджикистан и Узбекистан подписали в Ташкенте Договор о коллективной безопасности (ДКБ)². Азербайджан подписал договор 24 сентября 1993 года, Грузия — 9 сентября 1993 года, Беларусь — 31 декабря 1993 года. Договор вступил в силу 20 апреля 1994 года. Он был рассчитан на 5 лет и допускал продление.

На московской сессии ДКБ 14 мая 2002 года было принято решение о преобразовании ДКБ в полноценную международную организацию — Организацию Договора о коллективной безопасности (ОДКБ). 7 октября 2002 года были подписаны Устав и Соглашение о правовом статусе ОДКБ, которые были ратифицированы всеми государствами-членами ОДКБ и вступили в силу 18 сентября 2003 года.

2 декабря 2004 года Генеральная Ассамблея ООН приняла резолюцию о предоставлении Организации Договора о коллективной безопасности статуса наблюдателя в Генеральной Ассамблее ООН.

Целями и задачами ОДКБ является защита общекультурного, экономического и территориального пространства СНГ совместными военными методами армий и вспомогательных подразделений министерств и ведомств стран-участниц СНГ от любых внешних военно-политических агрессоров, международных террористов, а также от природных катастроф крупного масштаба³.

4 февраля 2009 года рядом участников ОДКБ был согласован и подписан проект решения по созданию Коллективных сил оперативного реагирования (КСОР) — совместных военных сил стран-участниц ОДКБ. Их предполагается использовать для «отражения военной агрессии, проведения специальных опе-

раций по борьбе с международным терроризмом, транснациональной организованной преступностью, наркотрафиком, а также для ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций». Основную военную мощь планирует предоставить Россия - воздушно-десантную дивизию и десантно-штурмовую бригаду общей численностью до 8 тысяч человек⁴.

При безусловной необходимости существования такой структуры как ОДКБ для обеспечения военной и экономической безопасности стран Центральной Азии, следует, тем не менее, отметить наличие значительных пробелов и определенное несовершенство содержания ее документов с точки зрения международного права. В частности, виделось бы весьма настоятельным, чтобы в проекте решения по созданию КСОР предусматривалось, что:

— во-первых, подразделения КСОР нельзя направлять на решение поставленных задач, если это противоречит национальному законодательству стран-участниц;

— во-вторых, должен быть введен запрет на участие КСОР, если это конфликт между странами ОДКБ;

— в-третьих, соглашение о КСОР вступает в законную силу только после его ратификации странами-участницами;

— в-четвертых, решения о применении Коллективных сил, согласно статье 12 устава ОДКБ, должны приниматься на основе консенсуса, а не простым большинством голосов участников ОДКБ, поскольку любой военно-политический союз суверенных стран по определению основан на правиле принятия решений консенсусом, то есть любая страна имеет право вето. Именно на этом праве функционирует самый успешный и мощный военно-политический союз современности - НАТО (по данному вопросу, в частности, МИД Республики Беларусь подготовило особую ноту, где заявило о нелегитимности всех решений высших органов ОДКБ в случае несоблюдения ими пункта о необходимости консенсуса при принятии такого рода решений⁵).

Более того, создание КСОР не должно означать возвращения к политике блокового противостояния времен «холодной войны» в качестве, например, противовеса НАТО или иной военно-политической структуре в интересах, возможно, некоторых наиболее амбициозных членов ОДКБ, допускающих использование этой организации, в том числе, и для устранения оппонентов во имя достижения своих геополитических устремлений. Все без исключения участники КСОР должны в своих действиях исходить исключительно из примата международного права и принципа, при котором собственная безопасность обеспечивается не за счет безопасности других. И в этом отношении вынашиваемая некоторыми «архитекторами коалиционного военного строительства» идея создания еще более мощной Центральноазиатской группировки войск (ЦАГВ) должна учитывать как уже сложившийся ба-

¹ См. подр.: Декларация об усилении эффективности принципа отказа от угрозы силой или её применения в международных отношениях. Резолюция 42/22 Генеральной Ассамблеи ООН от 18 ноября 1987 г. // Действующее международное право. В 3-х томах. Составители Ю.М. Колосов и Э.С. Кривчикова. Том 1. М.: Издательство Московского независимого института международного права, 1999. С. 103-109.

² Договор о коллективной безопасности 1992 г. // Действующее международное право. В 3-х томах. Составители Ю.М. Колосов и Э.С. Кривчикова. Т. 2. М.: Издательство Московского независимого института международного права, 1999. С. 482-485.

³ Николаенко В. Д. Организация Договора о коллективной безопасности (истоки, становление, перспективы) 2004 ISBN 5-94935-031-6

⁴ Александр Коц. Москва собирает боевой кулак. В ЦентрАзии на основе ОДКБ может появиться коалиционная группировка войск 30.05.2009 г. Источник - [КП. http://www.centrasia.ru/newsA.php?st=1243660560](http://www.centrasia.ru/newsA.php?st=1243660560)

⁵ Юрий Шевцов. Молочные войны: провал России. Лукашенко против Кремля. Источник – АПН. 18 июня 2009 г. Постоянный адрес статьи - <http://www.apn.ru/publications/article21733.htm>

ланс сил вблизи границ стран региона, так и адекватность этой группировки имеющимся угрозам¹.

Разработчиками проекта договора был допущен также и существенный международно-правовой казус в отношении исполнения договорных обязательств Арменией. Дело в том, что географически она окружена не совсем дружественными ей странами (Азербайджаном, Грузией, Ираном и Турцией), и весьма загадочно, каким образом, она должна будет в рамках операций КСОР перемещать свои Вооруженные силы через их территории².

Косвенно эти проблемы признаются и Генеральным секретарем ОДКБ Николаем Бордюжей, который в интервью газете «Коммерсантъ» сообщил, что «создание таких сил повлечет за собой разработку целого пакета документов межгосударственного уровня плюс соответствующие изменения в национальных законодательствах. Нужно решить много вопросов: как страны ОДКБ будут при необходимости принимать на своей территории войска других государств, как эти войска будут применять оружие, как будут приниматься решения о направлении куда-либо воинских контингентов»³.

Кроме того, виделось бы весьма интересным рассмотреть возможность объединения ЕврАзЭС и ОДКБ в одну структуру, поскольку по многим вопросам они имеют очень схожую повестку дня и дублируют друг друга. Ведь нельзя же исключать вероятности того, что слияние ресурсов и возможностей двух структур позволило бы создать мощную организацию и более эффективно решать вопросы коллективной безопасности, включая и экономическую, и многостороннего сотрудничества.

Подводя итог вышеизложенному, можно резюмировать, что последовательное решение имеющихся проблем, дальнейшее углубление рыночных реформ, активизация международно-правового сотрудничества в рамках интеграционных объединений будут способствовать как усилению экономического потенциала Узбекистана и повышению его благосостояния, так и уменьшению возможных угроз от последствий глобализации, а также положительно отразятся на обеспечении экономической безопасности в стране, и в регионе в целом.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes integration processes and their role in economy development.

In the basic part of article the author considers integration processes and legal aspects of maintenance of regional economic safety.

In the conclusion the author comes to a conclusion that the consecutive decision of available problems, the further deepening of market reforms, activation of international legal cooperation within the limits of integration associations will promote as strengthening of economic potential of Uzbekistan and increase of its well-being, and reduction of possible threats from consequences of globalization, and also will positively be reflected in maintenance economic safety in the country, and in region as a whole.

¹ Ольга Божьева. Россия не даст выносить КСОР из избы. В конфликтах на территории бывшего СССР будем разбираться своими силами. Источник – «Московский Комсомолец». 4 июня 2009 г. <http://www.centrasia.ru/newsA.php?st=1244190780>

² Нурани. Турция-Россия - флирт закончен? Источник - Эхо. 19 июня 2009 г. <http://www.centrasia.ru/newsA.php?st=1245355440>

³ В.Соловьев. Н.Бордюжа (Генсек ОДКБ): «Это будет пятисторонняя группировка для большой войны» (интервью) 29.05.2009 г. Источник - Коммерсантъ. <http://www.centrasia.ru/newsA.php?st=1243569180>

Б.А. ЮСУПОВ
соискатель Академии государственного и общественного строительства
при Президенте Республики Узбекистан

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СОТРУДНИЧЕСТВА ГОСУДАРСТВ В ОБЛАСТИ БОРЬБЫ С ПРЕСТУПЛЕНИЯМИ, СВЯЗАННЫМИ С ЯДЕРНЫМ ТЕРРОРИЗМОМ, И ПУТИ ЕГО СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ

Проведенное исследование показывает, что вопросы противодействия актам терроризма, направленным на повреждение или разрушение ядерных объектов, и преступлениям, связанным с хищением в той или иной форме радиоактивных материалов на ядерных объектах, для их дальнейшего использования в целях совершения актов терроризма только частично охватываются международным правом. Международные договоры, как правило, предусматривают общие меры по борьбе с актами терроризма. Специальным универсальным международным договором является лишь *Конвенция о физической защите ядерного материала 1980 года* (далее - *Конвенция 1980 года*)¹. Настоящая Конвенция предусматривает вопросы физической защиты только ядерных материалов и не затрагивает вопросы защиты различных ядерных объектов² и других радиоактивных материалов. Данный пробел пока частично ликвидируют стандарты и правила, принимаемые в рамках МАГАТЭ.

Анализ Конвенции 1980 года позволяет выделить заложенный в ней принцип — «недопустимости международной перевозки ядерного материала без обеспечения его физической защиты»³.

Второй принцип, который лежит в основе положений Конвенции 1980 года, это «*принцип максимального сотрудничества и оказания помощи при обеспечении физической защиты ядерного материала*». Такое сотрудничество охватывает организационную и информационную сферы.

При необходимости государства-участники Конвенции 1980 года координируют свои усилия по дипломатическим и другим согласованным каналам, оказывают помощь, если она запрашивается, обеспечивают возврат похищенного или пропавшего ядерного материала.

Многие проблемы в сфере борьбы с актами ядерного терроризма государства пытаются решать с помощью Международной конвенции о борьбе с акта-

ми ядерного терроризма 2005 года. Идеи, которые в ней заложены, отражают современные потребности борьбы с актами терроризма против ядерных объектов и другими преступлениями, нарушающими физическую защиту ядерных объектов. Единственную специфику противодействия нарушению физической защиты ядерных объектов в этом документе можно найти в положении (Статья 8), согласно которому для целей предотвращения преступлений по смыслу настоящей Конвенции государства-участники прилагают все усилия к принятию необходимых мер по обеспечению защиты радиоактивного материала с учетом соответствующих рекомендаций и функций Международного агентства по атомной энергии.

Роль МАГАТЭ и его рекомендаций в вопросах обеспечения физической защиты ядерных объектов достаточно велика. Однако их положения носят рекомендательный характер и оказывают непосредственное влияние только на участников Устава Международного агентства по ядерной энергии и ряда других договоров, связанных с деятельностью данной международной организации. Хотя и третьи государства могут прислушиваться к таким рекомендациям.

Отдельным аспектам работы с отработавшим топливом и радиоактивными отходами посвящена *Объединенная конвенция о безопасности обращения с отработавшим топливом и о безопасности обращения с радиоактивными отходами 1997 года*. Настоящая конвенция требует от сторон соблюдения национальных нормативных рамок в целях обращения с радиоактивными отходами⁴.

В соответствии со стратегией внешней политики страны Республика Узбекистан подтверждает неизменность своего курса на участие совместно с другими государствами в предотвращении распространения ядерного оружия, других видов оружия массового уничтожения, средств их доставки, а также соответствующих материалов и технологий.

Договор о нераспространении ядерного оружия (Женева, 1968 год) оказывает воздействие на процесс противодействия незаконному распространению ядерного оружия или других ядерных взрывных устройств, осуществляемому физическими лицами, не находящимися под контролем государств и их правительств. В соответствии со статьей 1 Договора каждое из государств-участников, обладающих ядерным оружием, обязуется не передавать кому бы то ни было ядерное оружие или другие ядерные взрывные устройства, а также контроль над таким оружием или взрывными устройствами ни прямо, ни косвенно.

Практикуемый подход относительно международной ответственности государств в этом плане нашел распространение во всем мире, а также закрепление в резолюции Генеральной Ассамблеи ООН, принятой 12 декабря 2001 года⁵.

Наряду с Договором о нераспространении ядерного оружия 1968 года был заключен еще ряд многосторонних международных договоров, которые также в определенной мере способствуют противодействию бесконтрольному перемещению ядерного оружия и радиоактивных материалов и его дальнейшему использованию с террористическими целями. Так, в со-

¹ См.: Документ МАГАТЭ, INFCIRC/274/Rev. 1, Add. 7, 22 Sep. 2000.

² Эксперты отмечают, что поскольку нет никакого многостороннего международного договора о физической защите ядерных объектов, в частности ядерных установок или ядерных материалов, которые используются или хранятся для использования, следует ожидать различий в подходах государств к вопросам такой защиты. См.: Д. Банн, Л. Зайцева. Приложение 10 D. Усилия по улучшению защиты ядерных материалов и установок // Ежегодник СИПРИ 2002. Вооружения, разоружение и международная безопасность. М.: Наука, 2003. С. 602.

³ Согласно ст.1 Конвенции 1980 года «международная перевозка ядерного материала» означает перевозку партии ядерного материала любыми транспортными средствами, которые направляются за пределы территории государства, откуда происходит груз, начиная с его отправления с установки отправителя в этом государстве и кончая прибытием на установку получателя в государстве конечного назначения.

⁴ См.: Документ МАГАТЭ, INFCIRC/546, 24 Dec/ 1997.

⁵ См.: Лукашук И.И. Кодификация права международной ответственности // Московский журнал международного права. М., 2002. Вып. 3 (47). С. 4.

ответствии с *Договором о безъядерной зоне южной части Тихого океана (Раротонг, 6 августа 1985 года)*¹ стороны обязались, в частности, не размещать на своей территории любые ядерные взрывные устройства и не производить, не приобретать, не владеть и не осуществлять контроль над ними, а также не захоронять радиоактивные отходы и другие радиоактивные вещества в где-либо в пределах и за пределами безъядерной зоны южной части Тихого океана².

Снижению угрозы хищений и дальнейшего незаконного распространения ядерных материалов и его использования террористами благоприятствует международное сотрудничество в вопросах утилизации избытков оружейного плутония, переработки высокообогащенного урана из ядерного оружия в низкообогащенный уран, конверсии реакторов, производящих плутоний³.

Противодействию незаконному распространению ядерных взрывных устройств и радиоактивных материалов способствуют международные договоры о транспортировке грузов⁴ и о режиме государственной границы. Такие договоры устанавливают правила: пересечения государственной границы лицами и транспортными средствами; перемещения через нее грузов и товаров; пропуска лиц, транспортных средств, грузов и товаров через государственную границу. Наряду с национальным законодательством нередко они регламентируются и международными договорами⁵.

В последнее время наблюдается тенденция к упрощению процедуры пересечения границы между государствами, входящими в региональные международные организации, например, Европейский Союз,

Совет Европы, Содружество Независимых Государств⁶. Это, в свою очередь, может создать благоприятные условия для незаконного перемещения ядерных взрывных устройств и радиоактивных материалов через их государственные и таможенные границы. При этом все меры по противодействию незаконному перемещению через государственную границу этих радиоактивных материалов охватываются лишь в рамках общих мер пограничного и таможенного контроля. По нашему мнению, необходимо в национальных нормативных правовых актах и международных договорах предусматривать отдельный вид контроля - радиационный⁸. Это потребует мер, которые должны будут охватывать вопросы создания и обмена техническими средствами радиационного контроля, оборудования ими пропускных пунктов, обмена опытом их эксплуатации и подготовки кадров⁹.

Правовую основу борьбы с преступлениями, носящими транснациональный характер, составляет Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности 2000 года. В частности, она посвящена борьбе с отмыванием денежных средств, которые могут использоваться, в том числе и для финансирования деятельности террористических групп и совершения ими актов ядерного терроризма¹⁰.

⁶ См.: Конвенцию о применении Шенгенского соглашения о постепенной отмене контроля на их общих границах 1990 года; Европейское соглашение о нормах, регулирующих передвижение лиц между государствами-членами Совета Европы (Париж, 13 декабря 1957 года); Соглашение о безвизовом передвижении граждан государств Содружества Независимых Государств по территории его участников (Бишкек, 9 октября 1992 года) и др.

⁷ Под «таможенным контролем» подразумеваются меры, применяемые в целях обеспечения выполнения законов и правил, за соблюдение которых несут ответственность таможенники. Под «таможней» в свою очередь подразумевается государственная служба, которая несет ответственность за обеспечение выполнения таможенного законодательства и сбор импортных и экспортных пошлин и налогов, а также за применение других законов и правил, касающихся, среди прочего, ввоза, транзита и вывоза грузов. См.: Международную Конвенцию о согласовании условий проведения контроля грузов на границах (Женева, 21 октября 1982 года).

⁸ Ядерные материалы и их изотопы имеют четкий радиоактивный след, который можно обнаружить на расстоянии. Расстояние и защитное экранирование ослабляют этот след, что осложняет задачу обнаружения таких материалов на фоне космических излучений. Обнаружение источника радиоактивного излучения на расстоянии остается одной из наиболее сложных технических проблем в сфере борьбы с ядерным терроризмом (См.: Зигфрид С. Хэкер. Указ. соч. С. 181). Важно разработать очень чувствительные нейтронные детекторы для строгого контроля в целях нераспространения любых количеств плутония (как оружейного, так и реакторного качества при любом изотопном составе. См.: Родионов С.Н. Указ. соч. С. 187).

⁹ Благодаря программам международной помощи США государствам так называемого «южного яруса» (в базе DSTO он включает в себя Кавказ (в том числе прилегающие к нему республики на юге России - Дагестан, Карачаево-Черкесию, Северную Осетию и Чечню), Центральную Азию и Турцию), особенно Турции, пограничные посты оборудуются системами обнаружения радиоактивности, подаренными США. Эти системы уже дали положительные результаты. Кроме того, таможенными службами США осуществляется помощь в подготовке кадров аналогичных служб других государств. См.: Ежегодник СИПРИ 2002. Вооружения, разоружение и международная безопасность. М.: Наука, 2003. С. 608.

¹⁰ Согласно настоящей Конвенции преступление носит транснациональный характер, если: оно совершено в более чем

¹ Договор вступил в силу 11 декабря 1986 года.

² См. также: Договор о запрещении ядерного оружия в Латинской Америке 1967 года; Договор о зоне, свободной от ядерного оружия, в Юго-Восточной Азии 1995 года; Пелиндабский договор о зоне, свободной от ядерного оружия, в Африке от 23 июня 1995 года и др.

³ В целом реакторы в странах всего мира вызвали беспокойство в связи с возможностью хищения ядерного материала, пригодного для оружия. Несмотря на продолжающиеся усилия США переоборудовать научно-исследовательские реакторы таким образом, чтобы использовать небогатый уран (НОУ) вместо высокообогащенного урана (ВОУ), многие страны мира, включая 28 развивающихся государств, по-прежнему работают на ВОУ. Научно-исследовательские реакторы в 12 странах по-прежнему используют ВОУ, поставленный из России или Советского Союза. Россия, поставлявшая ВОУ для научно-исследовательских реакторов, находится лишь в стадии планирования действий, схожих с американской программой конверсии. Реакторы в Соснах (Беларусь) и в Харькове (Украина) содержат в общей сложности примерно 445 кг ВОУ. Они являются первыми ядерными объектами на извлечение из них урана. См.: Ежегодник СИПРИ 2002. Вооружения, разоружение и международная безопасность. М.: Наука, 2003. С. 606, 617.

⁴ См., например: Конвенцию по облегчению международного морского судоходства (Лондон, 9 апреля 1965 года); Соглашение о международном железнодорожном грузовом сообщении (СМГС) 1951 года (с изм. и доп. от 1 января 1998 года); Европейское соглашение о международной дорожной перевозке опасных грузов (ДОПОГ, Женева, 30 сентября 1957 года); Европейское соглашение о международной перевозке опасных грузов по внутренним водным путям (ВОПОГ, Женева, 26 мая 2000 года) и др.

⁵ См., например: Международная Конвенция о согласовании условий проведения контроля грузов на границах (Женева, 21 октября 1982 года).

Программой государств - участников Содружества Независимых Государств по борьбе с международным терроризмом и иными проявлениями экстремизма на период до 2003 года (Москва, 21 июня 2000 года) в данной сфере были предусмотрены: организационно-правовые, организационно-практические мероприятия; информационно-аналитическое и научно-методическое, кадровое, материально-техническое и финансовое обеспечение; механизм контроля над реализацией положений программы.

Борьба с актами ядерного терроризма, в основе которых лежит использование ядерных взрывных устройств, включает в себя целый комплекс мер, осуществляемых на национальном и международном уровнях. Однако эти меры могут оказаться неэффективными, в результате чего ядерные взрывные устройства или радиоактивные материалы, с использованием которых можно изготовить такие устройства или «грязные бомбы», могут оказаться у террористов¹. Кроме того, следует отметить, что абсолютной защищенности ядерных и других объектов от преступных посягательств террористов создать невозможно². Поэтому, на наш взгляд, первоочередное внимание должно уделяться вопросам предупреждения актов ядерного терроризма, выявления подготовки к ним на ранних стадиях.

Такие международные договоры, как Международная конвенция о борьбе с бомбовым терроризмом 1997 года, Конвенция о физической защите ядерного материала 1980 года, Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации 1971 года, Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства 1988 года и ряд других международных договоров не позволяют четко квалифицировать деяния, запрещенные ими, как акты ядерного терроризма. Поэтому применение этих до-

одном государстве; оно совершено в одном государстве, но существенная часть его подготовки, планирования, руководства или контроля имеет место в другом государстве; оно совершено в одном государстве, но при участии организованной преступной группы, которая осуществляет преступную деятельность в более чем одном государстве; или оно совершено в одном государстве, но его существенные последствия имеют место в другом государстве.

¹ Известно, что сеть «Аль-Каида» и Усама Бен Ладен пытались добыть ядерные материалы, пригодные для изготовления ядерного оружия, и другие радиоактивные материалы, а также непосредственно ядерное оружие и устройства распыления радиоактивных веществ (См., например: US indictment detonated an explosive device // New York Times, 5 Nov. 1998, P. A9; Weiser B. US says Bin Laden aide tried to get nuclear weapons // New York Times, 26 Sep. 1998. P. A3; Responsibility for the terrorist atrocities in the United States, 11 Sep. 2001 // New York Times, 5 Oct. 2001. P. B4). Согласно заявлению ЦРУ «Аль-Каида» и несколько других террористических организаций проявили интерес к ядерному оружию. См., например: Zacaria T. CIA: threat of weapons of mass destruction up, Reuters, 30 Jan 2002; Words of the CIA chief on terror // New York Times, 7 Feb. 2002. P. A10.

² Действия диверсионных групп сухопутных войск и ВМС США показали, что они способны преодолевать системы защиты на ряде государственных объектов и уходить оттуда, унося при этом с собой значительное количество пригодных для оружия ядерных материалов. См.: Von Hippel F. Recommendations for preventing nuclear terrorism, F. A. S. Public Interest Report, Journal of the Federation of American Scientists, vol. 54, no. 6 (Nov./Dec. 2001). P. 4.

говоров существенным образом зависит от их толкования.

Международная конвенция о борьбе с актами ядерного терроризма 2005 года дублирует большую часть мер, предусмотренных Международной конвенцией о борьбе с бомбовым терроризмом 1997 года. Новизной отличаются вопросы охраны конфиденциальности информации, которой государства обмениваются друг с другом или с международными организациями. Кроме того, для оперативного обмена такой информацией государства должны назначить компетентный орган и пункт связи, ответственные за ее направление и получение. Об этом они должны информировать Генерального секретаря ООН, а он в свою очередь все другие государства-участники Конвенции и Международное агентство по атомной энергии.

Если вернуться вновь к Международной конвенции о борьбе с бомбовым терроризмом, то следует отметить, что большинство мер по предупреждению и расследованию преступлений, ею предусмотренных, аналогичны таковым, содержащимся в Конвенции о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов 1973 года.

Для противодействия использованию взрывчатых веществ для распыления радиоактивных материалов, по нашему мнению, могут использоваться положения Конвенции о маркировке пластических взрывчатых веществ в целях их обнаружения 1991 года. В соответствии с данной Конвенцией каждое государство-участник принимает необходимые и эффективные меры для запрещения и предотвращения ввоза на свою территорию или вывоза с нее немаркированных взрывчатых веществ, их уничтожения или соответствующим образом маркирования, а также другие меры, препятствующие использованию подобных веществ в преступных целях.

Аварии на ядерных объектах и радиационные аварийные ситуации, которые могут произойти в результате действий террористов, использования ими ядерных взрывных устройств и других устройств, содержащих радиоактивные материалы, могут существенным образом повлиять на состояние природной среды, ее равновесие и на условия жизнедеятельности человека. Так, произошедшая 26 апреля 1986 года авария на Чернобыльской атомной электростанции, хотя и не была вызвана террористическим актом, но по своим масштабам радиационного загрязнения биосферы находится в ряду глобальных катастроф³. Опасность и масштабность последствий таких происшествий, их трансграничность вынуждают государства тесно взаимодействовать друг с другом в их ликвидации. Для этого на международном (всеобщем), региональном (субрегиональном) и двустороннем уровнях создаются и закрепляются в международных договорах механизмы взаимодействия государств в подобных чрезвычайных ситуациях.

Указанным вопросам, в частности, посвящена Конвенция об оперативном оповещении о ядерной

³ См.: Обращение глав государств Беларуси, Российской Федерации и Украины к Организации Объединенных Наций по оказанию помощи в преодолении последствий Чернобыльской катастрофы (Киев, 20 марта 1992 года).

аварии 1986 года¹, анализ которой позволяет сделать вывод, что в ней нашел отражение принцип «*незамедлительного оповещения о ядерной и иной аварии, имеющей опасные радиационные последствия*».

В интересах формирования международной системы, которая будет содействовать безотлагательному предоставлению помощи в случае ядерной аварии или радиационной аварийной ситуации для сведения к минимуму их последствий и для защиты жизни, имущества и окружающей среды от воздействий радиоактивных выбросов, была заключена *Конвенция о помощи в случае ядерной аварии или радиационной аварийной ситуации 1986 года*². В соответствии с ее положениями, если государству-участнику требуется помощь в случае ядерной аварии или радиационной аварийной ситуации, независимо от того, возникает или не возникает такая ситуация на его территории, под его юрисдикцией или контролем, то это государство может обратиться за такой помощью к другому государству, МАГАТЭ или другим международным межправительственным организациям.

Ликвидация последствий ядерной аварии или радиационной аварийной ситуации охватывает обширный комплекс мероприятий. Ввиду этого участники рассматриваемой Конвенции договорились, что в пределах своих возможностей они определяют экспертов, оборудование и материалы, которые они могли бы выделить для предоставления помощи другим государствам-участникам. Об этом должно быть уведомлено МАГАТЭ.

Рассмотрение Конвенции о помощи в случае ядерной аварии или радиационной аварийной ситуации 1986 года позволяет сформулировать принцип, нашедший в ней отражение, а именно «*принцип сотрудничества государств по оказанию друг другу помощи в случае ядерной аварии или радиационной аварийной ситуации*». Его, по мнению автора, также можно распространить и на сферу борьбы с ядерным терроризмом.

Целям предотвращения аварий с радиологическими последствиями и их смягчению посвящена *Конвенция о ядерной безопасности (Вена, 21 сентября 1994 года)*. Большое внимание в этой Конвенции уделено вопросам планирования действий в случае ядерной аварии. В соответствии со ст. 16 (Аварийная готовность) каждый участник Конвенции принимает соответствующие меры для обеспечения того, чтобы для ядерных установок имелись планы аварийных мероприятий, как на самом ядерном объекте, так и за его пределами. Даже государства, которые не имеют на своей территории ядерные установки, согласно Конвенции принимают соответствующие меры для обеспечения подготовки и отработки планов аварийных мероприятий в случае аварии на расположенной вблизи ядерной установке.

Мероприятия по ликвидации ядерных аварий могут осуществляться в рамках международного взаимодействия при ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций техногенного характера. В частности, этому вопросу посвящено *Соглашение о взаимодей-*

ствии в области предупреждения и ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера (Минск, 22 января 1993 года). Оно определяет порядок участия и осуществление взаимодействия государств — членов СНГ по предупреждению и ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций, возникающих вследствие природных бедствий, техногенных аварий и катастроф.

Для практической реализации положений Соглашения о взаимодействии в области предупреждения и ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера 1993 года в соответствии с Решением Совета глав правительств Содружества Независимых Государств от 22 января 1993 года создан Межгосударственный совет по чрезвычайным ситуациям природного и техногенного характера³.

Подводя итоги рассмотрению международно-правовой базы, охватывающей вопросы сотрудничества государств в области борьбы с преступлениями, связанными с ядерным терроризмом, виделись уместными следующие выводы и предложения.

1. В рамках борьбы с незаконным оборотом ядерных взрывных устройств и радиоактивных материалов следует предпринимать активные меры по созданию международной системы противодействия незаконному распространению этих устройств и материалов. Ее компонентами могли бы стать: механизм международного контроля над нераспространением ядерного оружия, иных ядерных взрывных устройств и материалов; международная система контроля радиационной обстановки, а также механизм взаимодействия государств в борьбе с контрабандой ядерных взрывных устройств и радиоактивных материалов.

2. Следует принять меры по дальнейшему повышению эффективности деятельности государств и международных межправительственных организаций (МАГАТЭ, Евратом и др.) по реализации обязательств, вытекающих из Договора о нераспространении ядерного оружия 1968 года и других международных договоров в сфере нераспространения ядерного оружия, иных ядерных взрывных устройств и материалов.

3. Международно-правовое регулирование сотрудничества государств в борьбе с актами ядерного терроризма, в основе которых лежит использование ядерных взрывных устройств и других устройств, содержащих радиоактивные материалы, было бы эффективнее, если бы обмениваемая информация содержала сведения о потенциальных изготовителях ядерных взрывных устройств, находящихся за пределами государства их гражданства или постоянного проживания.

4. Весьма важно, чтобы международное право охватило вопросы технического сотрудничества по обезвреживанию устройств, содержащих радиоактивные материалы, подготовки кадров, и другие вопросы, которые требуют правового закрепления на международном уровне.

¹ Настоящая конвенция ратифицирована 14 ноября 1986 года Президиумом Верховного Совета СССР с оговорками. См.: Ведомости Верховного Совета СССР. 1988. №11. Ст. 168.

² Настоящая конвенция ратифицирована 14 ноября 1986 года Президиумом Верховного Совета СССР с оговорками. См.: Ведомости Верховного Совета СССР, 1988. № Ц. Ст. 169.

³ См. также Решение о Корпусе сил Содружества Независимых Государств для ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера (Москва, 9 декабря 1994 года).

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes the international norms of counteraction to certificates of the terrorism directed on damage or destruction of nuclear objects, and crimes connected with plunder in this or that form of radioactive materials on nuclear objects, for their further use with a view of fulfillment of certificates of terrorism

In the basic part of the article international legal regulation of cooperation of the states in the field of struggle against the crimes connected with nuclear terrorism are considered.

In the conclusion the author summing up to consideration of international legal base, охватывающей questions of cooperation of the states in the field of struggle against the crimes connected with nuclear terrorism makes the offers.

У.И. Назиров
ТДЮИ тадқиқотчиси

**МИЛЛИЙ ҲУҚУҚИЙ ТАЪЛИМОТДА ХАЛҚАРО
ХУСУСИЙ ҲУҚУҚНИНГ ТАБИАТИНИ АНИҚЛАШ
МУАММОЛАРИ**

Халқаро хусусий ҳуқуқнинг табиатини ва унинг ҳуқуқ тизимидаги ўрнини аниқлаш муаммоси ҳуқуқ фанимизда доим катта қизиқиш уйғотган. Мазкур параграфнинг вазифаси китобхон ушбу масала хусусидаги турли хил ёндашувлар ва нуқтаи назарлар ҳақида умумий тасаввур ҳосил қилишига кўмаклашишдан иборат.

Маълумки, юридик фанимизда халқаро хусусий ҳуқуқ тушунчаси, унинг ҳуқуқ умумий тизимидаги ўрни ва халқаро хусусий ҳуқуқ нормаларининг таркиби тўғрисидаги масала баҳсли бўлиб қолаётир. Бу муаммоларга доир бир қанча махсус муҳокамалар жараёнида уларнинг иштирокчилари ягона тўхтама келганлари йўқ.

Илгари сурилган фикрлар орасида уч асосий йўналишни фарқлаш мумкин. Бир гуруҳ муаллифлар (С.Б.Крилов, М.П.Плоткин, С.А.Голунский, М.С.Строгович, В.Э.Грбарь, А.М.Ладженский, Ф.И.Кожевников, С.А.Малинин, В.И.Маргиев, В.И.Менжинский, И.П.Блищенко, Л.Н.Галенская) фикрига кўра, халқаро хусусий ҳуқуқ нормалари сўзнинг кенг маъносидаги халқаро ҳуқуқ таркибига киради. Бошқа бир гуруҳ олимлар ўз қарашларида халқаро хусусий ҳуқуқ давлат ички ҳуқуқнинг тармоғидир, деган концепциядан келиб чиқадилар (И.С.Перетерский, М.М.Богуславский, М.И.Брагинский, И.А.Грингольц, С.А.Гуреев, К.Ф.Егоров, В.П.Звеков, С.Н.Лебедев, Л.А.Лунц, Г.К.Матвеев, А.Л.Маковский, А.П.Мовчан, Н.В.Орлова, В.С.Поздняков, М.Г.Розенберг, А.А.Рубанов, О.Н.Садиков, Е.Т.Усенко ва б.). Бунда айрим муаллифлар халқаро хусусий ҳуқуқнинг ҳуқуқ тармоғи сифатида мустақиллигидан келиб чиқадилар (И.С.Перетерский, Л.А.Лунц, М.М.Богуславский, С.Н.Лебедев, А.Б.Левитин, Г.К.Матвеев, В.П.Звеков ва б.). М.М.Агарков, И.А.Грингольц, М.И.Брагинский, А.Л.Маковский, О.Н.Садиков каби олимлар ўзгача нуқтаи назарни илгари сурадилар.

Асосчиси А.А.Макаров ҳисобланадиган учинчи йўналиш (кейинчалик уни Р.А.Мюллерсон, К.Л.Разумов, В.Г.Храбсков ривожлантирди) халқаро хусусий ҳуқуқ нормаларининг икки тури: халқаро-ҳуқуқий нормалар ва давлат ички ҳуқуқи нормалари мавжудлигидан келиб чиқади.

Шундай қилиб, халқаро хусусий ҳуқуқ халқаро ҳуқуқ тизимида кирадими ёки давлат ички ҳуқуқи тизимида кирадими, деган масала халқаро хусусий ҳуқуқнинг табиатини аниқлашга бағишланган тадқиқотлар ва баҳс-мунозараларнинг асосий масаласи ҳисобланади. Халқаро хусусий ҳуқуқни давлат ички ҳуқуқнинг тармоғи деб ҳисоблаш тарафдорлари олдидагина эмас, балки қолган икки йўналиш тарафдорлари олдида ҳам турган кўшимча муаммо халқаро хусусий ҳуқуқни мустақил тармоқ ёки кичик тармоқ (ички ҳуқуқ ёки халқаро ҳуқуқнинг кичик тармоғи) сифатида ажратиш муаммосидир.

Халқаро хусусий ҳуқуқнинг халқаро-ҳуқуқий хусусияти тўғрисидаги назариялар замирида С.Б.Криловнинг у 1930 йилда халқаро хусусий ҳуқуқ бўйича ўқув қўлланмасида, сўнгра 1947 йилда

“Халқаро ҳуқуқ” дарслигида баён этган қарашлар ётади. Бу қарашларнинг мазмун ва моҳияти халқаро ҳуқуқни халқаро оммавий ва халқаро хусусий ҳуқуққа ажратиш билан белгиланади. С.Б.Крилов фикрига кўра, халқаро хусусий ҳуқуқ халқаро ҳуқуқнинг тармоғидир¹. В.Э.Грабарь халқаро хусусий ҳуқуқ деганда (уни олим “халқаро фуқаролик ҳуқуқи” деб номлайди) халқаро ҳуқуқнинг алоҳида тармоғини тушунади². С.Б.Крилов мазкур нуқтаи назар фойдасига келтирган асосий далиллардан бири шундан иборатки, “халқаро шартномаларни ўрганишгина халқаро хусусий ҳуқуқнинг асл мазмунини аниқлаш имкониятини беради” ва халқаро хусусий ҳуқуқнинг асосий мазмунини халқаро шартнома ҳуқуқидан излаш керак³. “Тартибга солишнинг коллизиявий хусусияти”га келсак, бу нормалар ҳам халқаро-ҳуқуқий хусусият касб этади, “чунки у ёки бу норма хусусида давлатлар келишув мавжуд ва коллизиявий норма замирида баъзан асрлар мобайнида шаклланган халқаро одат ётади”⁴. К.Л.Разумов ҳам ўз фикрида айна шу тезисдан келиб чиқади: “қонун чиқарувчи миллий коллизиявий нормаларни яратар экан, барча давлатлар учун мажбурий бўлган, халқаро одатлар хусусиятини касб этган коллизиявий усулларни эътибордан соқит этиши мумкин эмас”⁵.

Бошқа бир халқаро ҳуқуқ мутахассиси С.А.Малинин куйидаги хулосага келади: “Бизнингча, (кенг маънодаги) халқаро ҳуқуқ тизимида ҳуқуқнинг икки асосий мустақил тармоғи мавжуд: 1) халқаро оммавий ҳуқуқ; 2) халқаро хусусий ҳуқуқ”⁶. Шундай қилиб, С.Б.Крилов ва В.Э.Грабарь халқаро оммавий ҳуқуқ ва халқаро хусусий ҳуқуқни ҳуқуқнинг айна бир тармоғининг қисмлари, кичик тармоқлари деб ҳисоблаган бўлсалар, С.А.Малинин фикрига кўра, улар ҳуқуқнинг мустақил тармоқлари ҳисобланади ва бир тизимга – сўзнинг кенг маъносидаги халқаро ҳуқуқ тизимига киради. Мазкур нуқтаи назарга кўра, зикр этилган тармоқларнинг ҳар бири халқаро муносабатларнинг муайян бир турини тартибга солади, бошқа турдаги муносабатлардан бутунлай фарқ қилади, шунингдек ўз предмети ва ўз ҳуқуқий тартибга солиш методига эга.

Аммо кенг маънодаги халқаро ҳуқуқ концепцияси бошқа муаллифлар томонидан қўллаб-қувватланмаган. Чунончи, проф. Г.И.Тункин таҳрири остидаги халқаро ҳуқуқ дарслигида “халқаро ҳуқуқ” атамаси рус тилида ва бошқа бир қатор тилларда халқаро оммавий ҳуқуқни англатишига, ундан халқаро ҳаёт шароитларида юзага келадиган фуқаролик-ҳуқуқий хусусиятга эга бўлган муносабатларни тартибга солувчи халқаро хусусий ҳуқуқни фарқлаш лозимлигига эътиборни қаратади⁷.

Ю.М.Колосов ўзгача концепцияни илгари суради. Унинг фикрича, “ҳозирги замон халқаро

хусусий ҳуқуқни халқаро оммавий ҳуқуқ ва давлат ички ҳуқуқи каби мустақил ҳуқуқ тизимида”⁸.

Иккинчи йўналиш, одатда, халқаро хусусий ҳуқуқ нормаларининг табиати тўғрисидаги масала аввало улар тартибга соладиган муносабатлар хусусиятини ҳисобга олиб ҳал қилинишидан келиб чиқади. Мазкур ҳуқуқнинг тартибга солиш предмети фуқаролик-ҳуқуқий хусусиятга эга бўлган муносабатлар эканлигидан келиб чиқиб, халқаро хусусий ҳуқуқ фуқаролик ҳуқуқининг, яъни ички ҳуқуқнинг таркибига киради, халқаро хусусий ҳуқуқ фани эса фуқаролик-ҳуқуқий фанлардан биридир, деган хулосага келганлар. Бу муаммонинг И.С.Перетерский таърифлаган ечими кейинчалик адабиётларда Л.А.Лунцнинг кўп сонли асарларида ва аввало унинг уч жилдли “Халқаро хусусий ҳуқуқ курси”да асосланган⁹.

И.С.Перетерский ўзининг “Халқаро хусусий ҳуқуқ тизими” деб номланган мақоласида шунга эътиборни қаратадики, “халқаро” сўзига халқаро оммавий ва хусусий ҳуқуққа татбиқан турли хил маъно юклатилади. “Халқаро оммавий ҳуқуқ шу маънода халқаро ҳисобланадики, у давлатлар ўртасидаги ҳуқуқий муносабатларни белгилайди (inter nations, inter gentes), халқаро хусусий ҳуқуқ эса шу маънода халқаро ҳисобланадики, у турли давлатларга қарашли бўлган шахслар ўртасидаги ҳуқуқий муносабатларни, айрим ҳуқуқ тизими чегарасидан четга чиқадиган, уларга қайси қонун қўлланилишини аниқлашни талаб этадиган ҳуқуқий муносабатларни белгилайди”¹⁰. Хуллас, “халқаро” атамаси биринчи ҳолда “давлатлараро” деган маънода, иккинчи ҳолда эса – хорижий элементли ҳуқуқий муносабатларни тартибга солиш маъносида тушунилади.

Шундай қилиб, И.С.Перетерский фикрига кўра, “халқаро оммавий ҳуқуқ... ва халқаро хусусий ҳуқуқ... тартибга соладиган ҳуқуқий муносабатлар сезиларли даражада фарқ қилади”¹¹. Халқаро хусусий ҳуқуққа фуқаролик-ҳуқуқий муносабатлар киргани боис, у “халқаро хусусий ҳуқуқ фуқаролик ҳуқуқи таркибига киради, халқаро хусусий ҳуқуқ фани эса фуқаролик-ҳуқуқий фанлардан бири ҳисобланади”¹², деган тўхтамга келади. Халқаро хусусий ҳуқуққа кирувчи ҳуқуқий муносабатлар фуқаролик-ҳуқуқий муносабатлари саналса-да, улар ўзига хос хусусиятга эга эканлиги, яъни уларда “халқаро (ёки хорижий) элемент” мавжудлиги халқаро хусусий ҳуқуқни “ҳуқуқнинг мустақил фуқаролик-ҳуқуқий тармоғи” сифатида эътироф этиш учун асос бўлиб хизмат қилади¹³.

Халқаро хусусий ҳуқуқни ички ҳуқуққа киритиш ҳақидаги таклифни Е.Т.Усенко¹⁴ ва халқаро оммавий ҳуқуқни таҳлил қилувчи айрим бошқа муаллифлар қўллаб-қувватлайди. “Ҳозирги дунёда фақат иккита ҳуқуқ тизими мавжуд – халқаро ҳуқуқ ва миллий ҳуқуқ тизимлари”, “халқаро хусусий ҳуқуқ турли давлатлар миллий ҳуқуқ тизимларининг бир қисми ҳисобланади”¹,

¹ Қаранг: Международное право. М., 1947. 30, 32-бетлар.

² Қаранг: Грабарь В.Э. Материалы к истории литературы международного права в России (1647-1917). М., 1958. 463-б.

³ Қаранг: Крылов С.Б. Международное частное право. Л., 1930. 21-б.

⁴ Международное право. М., 1947. 31-б.

⁵ Разумов К.Л. Курсатилган асар. 12-б.

⁶ Малинин С.А. Мирное использование атомной энергии: Международно-правовые вопросы. М., 1971. 7-б.

⁷ Қаранг: Международное право / Под ред. Г.И.Тункина. М., 1974. 4-б.

⁸ Сов. государство и право. 1981. №7. 147–148-б.

⁹ Қаранг: Лунц Л.А. Международное частное право. М., 1949; Курс международного частного права: Общая часть. М., 1973. 11–47-б.

¹⁰ Перетерский И.С. Система международного частного права. 12–30-б.

¹¹ Ўша ерда. 22-б.

¹² Ўша ерда. 25-б.

¹³ Ўша ерда. 25, 29-бетлар.

¹⁴ Қаранг: Усенко Е.Т. Формы регулирования социалистического международного разделения труда. М., 1965. 124-б.

ҳисобланади¹, деб қайд этади А.П.Мовчан. Бу масалага у халқаро хусусий ҳаво ҳуқуқининг шаклланиш муаммолари нуқтаи назаридан ёндашади. Предмет ва тизим тўғрисидаги масала хусусида космос ҳуқуқи соҳасидаги тадқиқотчилар ҳам фикр билдирганлар. Жумладан, В.С.Верещетин космосда тижорат фаолиятига ва одатда халқаро хусусий ҳуқуққа қирадиган бошқа соҳаларга мансуб бўлган ҳуқуқий тартибга солишни комплекс ўрганиш фойдасига фикр билдирадир ва сўзнинг кенг маъносидаги космос ҳуқуқи тўғрисида сўз юритар экан, айрим муаллифларнинг “космос ҳуқуқининг ягоналиги”дан ёки халқаро-ҳуқуқий нормаларни ҳам, миллий-ҳуқуқий нормаларни ҳам ўз ичига олувчи “космос ҳуқуқи бирлаштирилган тизими”дан келиб чиқиш ҳақидаги таклифларига қарши эътироз билдиради².

Адабиётларда Р.А.Мюллерсон томонидан айниқса муфассал ишлаб чиқилган учинчи нуқтаи назар ҳам ривожлантирилган. Унга мувофиқ, халқаро хусусий ҳуқуқ нормалари бошқарув хусусиятига эга бўлмаган халқаро муносабатларни тартибга солар экан, икки қисмдан, яъни миллий-ҳуқуқий тизимларнинг муайян қисмларидан ва халқаро оммавий ҳуқуқнинг муайян қисмидан таркиб топади. “Аммо, - деб ёзади Р.А.Мюллерсон, - бундай ўзаро алоқа натижасида кўп тизимли мажмуани вужудга келтирадиган бу қисмлар тегишли миллий-ҳуқуқий тизимлардан ёки халқаро оммавий ҳуқуқдан чиқариб ташланмайди”³.

“Кўп тизимли мажмуа” назариясига келсак, унинг замирида А.Н.Макаров томонидан ёзилган халқаро хусусий ҳуқуқ бўйича Россиядаги илк дарсликлардан бирида илгари сурилган қарашлар ётади. “Мен учун шахсан халқаро ҳуқуқнинг ҳозирги даражасига мувофиқ келадиган назария икки ҳуқуқий тартибот – халқаро ва давлат ҳуқуқий тартиботининг алоҳидалиги назариясидир, - деб ёзган эди муаллиф 1924 йилда. – Бу асосий назарий тезисдан мантиқан коллизиявий халқаро ҳуқуқ ва давлат ҳуқуқининг алоҳидалиги ҳақидаги хулоса келиб чиқади”⁴.

Р.А.Мюллерсон бу нуқтаи назарни ривожлантирди, кўп тизимли мажмуа икки қисмининг ўзаро алоқасига урғу бериб, уни сезиларли даражада тўлдирди. Халқаро хусусий ҳуқуқнинг ҳуқуқ сифатидаги хусусияти шу билан белгиланадики, у икки ёқлама хусусият касб этадиган ва ўз “хусусий” ҳуқуқ тизимига эга бўлмаган ижтимоий муносабатларнинг алоҳида гуруҳини тартибга солади. Бу нуқтаи назар халқаро ҳуқуқ дарслигида⁵ қабул қилинди, шунингдек бошқа асарларда⁶ ҳам маълум даражада қўллаб-қувватланди. Мазкур муносабатлар муайян ҳуқуқ тизими амал қиладиган ижтимоий тизимлар (давлатлар, давлатлараро тизимлар) чегарасидан

ташқарига чиққани боис, ҳар бир озми-кўпми ривожланган миллий-ҳуқуқий тизим ўз халқаро хусусий ҳуқуқига эгадир. Халқаро оммавий ҳуқуқ ҳам халқаро ҳуқуқнинг тармоғи эмас, балки унинг алоҳида йўналиши ҳисобланадиган ўз халқаро хусусий ҳуқуқига эга. Кўп тизимли мажмуа концепциясининг моҳияти ана шундан иборат.

Шунга ўхшаш қарашлар В.Г.Храбсковнинг айрим мақолаларида баён этилган. Унинг фикрича, халқаро хусусий ҳуқуқ “халқаро шартнома ва одат нормаларининг мажмуи”дир. Шу билан бир вақтда коллизиявий нормалар ва чет элликларнинг мақоми тўғрисидаги нормалар ҳуқуқ тармоғини ташкил этмайдиган “давлат ички тартибга солиш воситалари”дир. К.Л.Разумов фикрига кўра, “ҳар бир давлатнинг коллизиявий ҳуқуқи миллий ҳуқуқнинг кичик тизими ҳисобланади ва давлат ички ҳуқуқи тармоқларидан бирортасига ҳам кирмайди”, унификация қилинган фуқаролик-ҳуқуқий нормалар эса кенг маънодаги “халқаро ҳуқуқнинг мустақил тармоғи саналган халқаро фуқаролик ҳуқуқи”ни ташкил этади⁷.

Агар биз юқорида номлари зикр этилган олимларнинг назарий қарашларини ва шунинг билан бир қаторда дунёда содир бўлаётган воқеликни чуқур таҳлил қилган ҳолда қуйидаги хулосаларга келишимиз мумкин:

Ҳозирги замон халқаро хусусий ҳуқуқи таълимотининг турли мамлакатларда таърифланган қуйидаги асосий назарий масалаларини XX асрнинг иккинчи ярмида халқаро ҳаётда юзага келган ва амалда мавжуд бўлган муносабатларни ҳисобга олган ҳолда таҳлил қилиш лозим деган хулосага келиш имкониятини беради. Биринчидан, бу халқаро хусусий ҳуқуқ томонидан тартибга солинадиган муносабатлар хусусияти тўғрисидаги масала, иккинчидан, халқаро ҳуқуқ нормаларини таркиби тўғрисидаги масала, учинчидан, халқаро хусусий ҳуқуқ нормаларининг функцияси тўғрисидаги масала, тўртинчидан, давлат ички ҳуқуқида халқаро-ҳуқуқий нормаларни амалга ошириш тўғрисидаги масала.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует сущность и понятие международного частного права.

В основной части рассматриваются вопросы определения природы международного частного права в национальном правовом учении.

В заключении автор выражает свою точку зрения по изученной тематике.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes essence and concept of the international private law.

In the basic part questions of definition of the nature of the international private law in the national legal doctrine are considered.

In the conclusion the author expresses the point of view on the studied subjects.

¹ Международное воздушное право. М., 1980. Кн. 1. 10, 15-бетлар.

² Қаранг: Новое в космическом праве: (На пути международного частному космическому праву). – М., 1990. 6–7-б.

³ Мюллерсон Р.А. О соотношении международного публичного, международного частного и национального права. 87–89-б.

⁴ Макаров Л.Н. Основные начала международного частного права. 26-б.

⁵ Қаранг: Международное право / Под ред. Г.И.Тункина. 1982. 11–12-бетлар.

⁶ Қаранг: Фельдман Д.И. Система международного права. Казань, 1983. 38-б.

⁷ Қаранг: Храбсков В.Г. Международное частное право в системе общего международного права. 38-б.

⁸ Разумов К.Л. Кўрсатилган асар. 17–18, 23-бетлар.

С. Мирзияева
Соискатель Института философии и права
АН Республики Узбекистан

ОСНОВНЫЕ ЭТАПЫ СТАНОВЛЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ ПРАВА НА ЖИЗНЬ

Право на жизнь является важнейшим правом без обеспечения, которого, не может быть реализации других общепризнанных прав и свобод. За всю историю человечества содержание этого права и механизмы его юридической защиты претерпевали изменения, созвучные соответствующей исторической формации и классовому разделению. Как совершенно верно отмечено в литературе, проблема прав человека всегда была предметом классовых битв, которые велись за обладание правами, за расширение прав, фиксировавших статус человека в обществе. И каждая ступень развития общества была шагом на пути приобретения и расширения свободы.¹

Президент Узбекистана, Ислам Абдуганиевич Каримов писал, что из истории человечества нам хорошо известно, что достижение светлого будущего никогда не проходило легко ни для одного народа, ни для одной нации. Достигались эти благородные цели путём преодоления сложных испытаний, враждебных происков и действий, различного рода препятствий, путём решительной борьбы и проявления при этом смелости, отваги, крепкой воли и твёрдой веры.²

Несмотря на существовавшие в эпоху древнего мира и средневековья рабство, несправие, длительные опустошительные войны, правовой беспредел, учиняемый королями и феодалами, в обществе существовало определенное понимание негативности посягательства на жизнь, и устанавливались соответствующие санкции. Но вместе с тем, формальное закрепление незаконности лишения другого человека жизни пришло лишь с возникновением государства и права. «В целом, - отмечает С.А. Пяткина, - наследие государственности античного мира, несмотря на узкий слой носителей в нем прав и свобод, послужило теоретическим источником ценных идей в области прав для последующих этапов истории. Такие понятия, как «демократия» («демос»-народ, «кратос» - власть) и «республика» («общее дело народа»), были усвоены человечеством. Содержание прав граждан и их гарантии в древних республиках были экстраполированы на новый исторический опыт»³.

В период рабовладельческого строя, комплекс тех ограниченных прав, что имелся, в том числе право на жизнь распространялось исключительно в отношении аристократии и свободных граждан и не обладали таким качеством как всеобщность. Как справедливо отмечается в литературе, защита права на жизнь осуществлялась еще до создания централизованных правовых кодексов путем закрепления тех или иных норм в правовых обычаях, имевших силу закона. В частности, одним из основных принципов защиты жизни был

принцип Талиона. Со временем обычные нормы приобрели формализованный характер в нормативных сборниках, затронувших, в том числе, и вопросы защиты человеческой жизни.⁴

По сути, буржуазные революции и декларации принятые в их процессе, стали важнейшим этапом становления права на жизнь, в рамках которого, было сформулировано его современное понимание.

Среди целого ряда документов, послуживших основой для современных деклараций по правам человека и созданных в данной области законодательных актов, можно назвать Великую Хартию вольностей 1215 г., Петицию о праве 1628 г., Habeas corpus act 1679 г., Билль о правах 1689 г., блестящую французскую Декларацию прав человека и гражданина 1789 г., которая и сегодня считается классической формулировкой естественных и неотчуждаемых прав человека.⁶ Декларация сформулировала в 17 статьях многие из тех прав, которые входят в международный инвентарий прав человека.⁵

В Декларации признается необходимость социального «порядка», как внутригосударственного, так и международного, при котором «могут быть полностью осуществлены» права человека. Данные положения выражают воплощенную в Декларации идею отношений между людьми, обществом и государством, а именно мысль о том, что каждый должен подчиняться требованиям общего благосостояния, определенным организованным обществом, смысл существования которого в любом случае состоит в поощрении прав человека посредством демократии.

Статья 3 провозглашает три взаимосвязанных основополагающих права, а именно: право на жизнь, право на свободу и право на личную неприкосновенность. Эта статья является первым столпом Декларации, открывая ряд статей (ст.4—21), в которых развиваются положения о гражданских и политических правах.

Важнейшим толчком к современному пониманию концепции права на жизнь стало принятие Декларации прав Вирджинии в 1776 году, в которой было провозглашено, что все люди по природе являются в равной степени свободными и независимыми и обладают определёнными прирождёнными правами, коих они – при вступлении в общественное состояние – не могут лишиться себя и своих потомков, а именно право на жизнь и свободу, посредством приобретения и владения собственностью, правом на стремление к счастью и безопасности.

Положения Декларации Вирджинии были развиты в декларации Независимости США 1776 года, где утверждалось следующее: «Мы исходим из той очевидной истины, что все люди созданы равными и наделены творцом определёнными неотчуждаемыми правами, к числу которых относятся жизнь, свобода, стремление к счастью. Для обеспечения этих прав людьми учреждаются государства, черпающие свои законные полномочия в согласии управляемых».⁶

⁴ Семенов, И. С. Право на жизнь : Международно-правовой аспект: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. ; Дипломатическая академия. -М.: 2009. -с.17-18.

⁵ Смотрите подробнее: Даниленко В.Н. Декларация прав и реальность. К 200-летию Декларации прав человека и гражданина. -М.: 1989.

⁶ Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран / Под ред. З.М. Черниловского. -М.: 1984. С. 182.

¹ Права человека - М.: Норма-Инфра-М,1999.-С.14.

² Каримов И.А. За процветание Родины – каждый из нас в ответе Т.9. -Т.: Узбекистон, 2001.-С.244.

³ Пяткина С.А. К истокам теории и практики прав человека в их развитии до антифеодалных революций // Права человека. История, теория и практика: Учебное пособие / Отв. ред. Б.Л. Назаров. -М.: 1995. С. 66.

Беспрецедентные нарушения прав и свобод человека допущенные во время второй мировой войны, обусловили необходимость создания действенного международно-правового механизма по защите прав человека. Так, наиболее печально известным бесчеловечным актом во время войны был Холокост. Истребление евреев началось летом 1941 года, когда рейхсфюрер Гиммлер отдал приказ о ликвидации русских евреев, которые встретятся во время вторжения в Советский Союз. В течение первого года войны армия Германии уничтожила, по подсчетам, 90 000 евреев. В 1942 году начались массовые депортации евреев в лагеря смерти, куда их свозили со всей Европы. К концу войны в лагерях смерти было уничтожено около 6 000 000 евреев и примерно столько же лиц иных национальностей. Еще 2 миллиона человек погибло вне лагерей смерти в результате немецкой политики уничтожения. Количество уничтоженных евреев составляет примерно две трети от их довоенной численности в Европе.¹

Поворотным этапом в формировании правовых основ, регламентирующих защиту права на жизнь стало создание Организации Объединённых Наций и осуществлённый в рамках неё международный правотворческий процесс. В соответствии со статьей 1 Устава, Организация Объединённых Наций преследует цели «осуществлять международное сотрудничество... в поощрении и развитии уважения к правам человека и основным свободам для всех, без различия расы, пола, языка и религии». Статья 55 Устава требует, чтобы ООН содействовало «...условиям экономического и социального прогресса и развития; разрешению международных проблем в области экономической, социальной, здравоохранения и подобных проблем; международному сотрудничеству в области культуры и образования; всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии». В соответствии со статьей 56, все члены Организации обязуются «предпринимать совместные и самостоятельные действия... для достижения целей, указанных в статье 55».

В рамках ООН был принят ряд важнейших международно-правовых документов, заложивших юридический фундамент обеспечения права на жизнь на универсальном и региональном уровне. 10 декабря 1948 г. Генеральная Ассамблея ООН в торжественной обстановке приняла Всеобщую декларацию прав человека в рамках «задачи, к выполнению которой должны стремиться все народы и все государства».

В преамбуле Всеобщей декларации прав человека воспроизводится положение, впервые сформулированное Великой хартией вольностей 1215 г., провозглашенное впоследствии Декларацией независимости США 1776 г.: если закон, права и вольности не соблюдаются, народ имеет право на восстание; свержение правительства, попирающего права человека, — не только право, но и обязанность народа. Выражено это положение в Декларации следующим образом: «необходимо, чтобы права человека охранялись властью закона в целях обеспечения того, чтобы человек не

был вынужден прибегать, в качестве последнего средства, к восстанию против тирании и угнетения»²

После принятия Всеобщей декларации процесс ее признания проходил весьма активно как на международном, так и на национальном уровнях. На международном уровне Декларация стала отправной точкой, а затем и ядром всей системы универсальных международных актов по правам человека, принятых в рамках ООН (около 200 документов), правовым ориентиром и стандартом для десятков и сотен региональных и двусторонних международных договоров, составивших в совокупности разветвленную систему принципов и норм, определяющих виды и содержание прав и свобод человека, а зачастую и порядок их реализации и механизм защиты. На нее ссылаются как универсальные международные конвенции (Международный пакт о гражданских и политических правах, Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. и др.), так и региональные соглашения (Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г., Американская конвенция о правах человека 1969 г., Африканская Хартия прав человека и народов 1981 г.).³

Принятый в 1966 году Пакт о гражданских и политических правах содержит конкретные права и свободы человека и закрепляет право на жизнь, которое понимается как неотъемлемое право каждого человека. Никто не может быть произвольно лишен жизни. Пакт устанавливает, что смертные приговоры в тех странах, где еще не отменена смертная казнь, могут выноситься только за самые тяжкие преступления. Смертные приговоры не выносятся лицам, не достигшим 18 лет и не производятся в исполнение в отношении беременных женщин (ст. 6). Каждый, кто приговорен к смертной казни, имеет право просить о помиловании или о смягчении приговора. Амнистия, помилование или замена смертной казни могут быть дарованы во всех случаях.⁴

Важнейшим, качественно новым этапом в развитии права на жизнь стал подкрепленный важнейшими международными политико-правовыми документами, процесс отмены смертной казни в мире. Так, 15 декабря 1989 г. на 44-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН был принят и открыт для подписания, ратификации или присоединения Второй Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, направленный на отмену смертной казни (вступил в силу 11 июля 1991 г.).⁵

Второй Факультативный протокол исходит из того, что ни одно лицо, находящееся под юрисдикцией

¹ Международные права человека. Закон, политика и процесс, Третье издание, Дэвид Вэйсбротт, Джон Фитцпатрик и Фрэнк Ньюман, 2001.- <http://www1.umn.edu/humanrts/russian/hrtsbook/hrtsintroduction.html>

² Всеобщая декларация прав человека // Права человека: сб. междунар. договоров. Нью-Йорк: ООН, 1989. С. 1—8.

³ См подробнее: Карташкин, В. А. Вступительная статья // Международные акты о правах человека: сб. док. / сост. В. А. Карташкин, Е. А. Лукашева. М., 1998. С. 5—30; Лукашук, И. И. Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН в практике судов государств // Государство и право. 1993. № 7. С. 22—28; Павлова, Л. В. Современная концепция прав и свобод человека и ее трактовка Всеобщей декларацией прав человека 1948 г. // Бел. журн. междунар. права и междунар. отношений. 1998. № 5. С. 5—13;

⁴ Международный Пакт о гражданских и политических правах.

⁵ Второй факультативный протокол к пакту о гражданских и политических правах.

государства—участника Протокола, не подвергается смертной казни. Каждое государство-участник принимает все необходимые меры для отмены смертной казни в рамках своей юрисдикции (ст. 1). К тому же не допускается никаких оговорок к Протоколу, за исключением одной, сделанной в момент ратификации или присоединения, которая предусматривает возможность применения смертной казни в военное время после признания вины в совершении наиболее тяжких преступлений военного характера, совершенных в военное время (п. 1 ст. 2).

Логическим продолжением процесса отмены смертной казни стало принятие Протокола №6 к Европейской Конвенции о защите прав и основных свобод человека, отменившего смертную казнь. В нем говорится о том, что государства – члены Совета Европы, подписавшие этот Протокол, согласились в том, что никто не может быть приговорен к смертной казни, ни казнен (ст.1 Протокола). Государство может предусмотреть в своем законодательстве смертную казнь, за действия, совершенные во время войны или неизбежной угрозы войны, причем делается оговорка, что такое наказание применяется только в пределах, установленных в законе и в соответствии с его положениями. В этом случае государство сообщает Генеральному Секретарю Совета Европы соответствующие положения такого закона. Данный Протокол открыт для подписания государствами – членами Совета Европы, подписавшими саму Конвенцию.¹

Сегодня создана в определённой степени действенная система международных стандартов прав человека, которые, по словам Б.И.Исмаилова, закрепляют, что личные права и свободы являются атрибутом каждого индивида, ими обеспечивается приоритет индивидуальных ориентиров развития личности, они основаны на признании его субъективной свободы, призваны юридически защитить пространство действия частных интересов, гарантируют возможности индивидуального самоопределения и самореализации личности, невмешательства в личную жизнь со стороны государства, политических и общественных организаций и иных индивидов.²

Необходимость совершенствования современного понимания права на жизнь обусловлена и такими факторами, как научно-технический прогресс в медицине и других смежных науках, создавшие фантастические возможности для осуществления медико-биологических операций и экспериментов. Так, известный правовед В.И.Крусс пишет, что «можно выделить и обособить группу таких, которые основываются на фундаментальной мировоззренческой уверенности в праве человека самостоятельно распоряжаться своим телом: осуществлять его «модернизацию» и «реставрацию», и даже «фундаментальную реконструкцию», изменить функциональные возможности организма. Сюда же можно отнести право на смерть, изменение пола, гомосексуальные контакты, трансплантацию органов, употребление наркотиков или психотропных средств, право на искусственное репродукти-

рование, стерилизацию, аборт и клонирование».³ К сожалению, на современном этапе эти вопросы не получили должной международно-правовой регламентации и мировому сообществу предстоит сложнейшая задача по выработке консенсуса по этим вопросам, в целях формирования на основе этого консенсуса соответствующей международно-правовой базы.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of international legal protection of the right to life.

In the basic part the basic stages of formation of international legal protection of the right to life are considered.

In the conclusion the author comes to opinion that the world community should develop a consensus concerning international legal protection of the right to life and to generate corresponding international legal base.

¹ Протокола №6 к Европейской Конвенции о защите прав и основных свобод человека, отменившего смертную казнь

² Исмаилов Б.И. Международные стандарты в области личных прав и свобод человека и национальное законодательство Республики Узбекистан (проблемы взаимодействия и имплементации).

³ Крусс В.И. Личностные (соматические) права человека в конституционном и философском правовом измерении : к постановке проблемы // Государство и право. 2000. №10. – С.43.

Р. Кенджаев
ЎЗР ФА Фалсафа ва ҳуқуқ
институту тадқиқотчиси

**ФУҚАРОЛАРНИНГ ЎЗИНИ ЎЗИ БОШҚАРИШ
ОРГАНЛАРИНИ ТАШКИЛИЙ–ҲУҚУҚИЙ
АСОСЛАРИНИ ТАКОМИЛЛАШТИРИШ
МАСАЛАЛАРИ**

*Маҳалла нуфузидан кўтариш нафақат иқтисодий,
нафақат ижтимоий, балки, бу – сиёсий,
тарбиявий, улкан маънавий масаладир.¹*

Ислом Каримов

Куни кеча мустақиллигимизнинг 18 йиллиги ҳамда Тошкент шаҳрининг 2200 йиллигини юртимизда кенг тантанали тарзда нишонланиши ўзбек миллати халқининг тарихида буюк воқеа бўлди. Пойтахтимиз марказида янги қад кўтарган муҳташам “Халқаро анжуманлар” саройи биносининг очилиши Президентимиз Ислом Каримовнинг қўшалок байрамга совғаси бўлди десак муболаға бўлмайди. Шунингдек Самарқанд шаҳрида “Шарқ тароналари” фестивали ҳам бу йилги байрамларга қўшалокликни олиб келди. Шу ўринда айтиш жоизки, ҳақиқатдан ҳам Президентимиз И.А.Каримов раҳбарлигида қисқа давр ичида миллий давлатчиликни шакллантириш борасида улкан ишлар амалга оширилмоқда.

Дарҳақиқат, бугун мамлакатимизнинг жамолини ҳар томонлама ривожланиб тараққий этаётганидан киши ғурурланиб, фахрланиб кетади. Тан олиш керакки, Ўзбекистон Республикаси қисқа давр ичида ўта шиддат билан жаҳонга юз тутди ва жаҳонда ўз ўрнини эгалламоқда. Буларнинг барчаси мустақиллик, озодлик, эркинлик шарофати туфайлидир. Президентимиз И.Каримов “ислохотлар жараёнида республикада янги, демократик сиёсий тузумнинг асослари яратилди. Бу тузум сиёсий ташкилотларнинг, мафкура ва фикрларнинг турли – туманлиги асосига қурилган бўлиб, давлат ва жамиятни бошқаришда фуқароларнинг кенг иштирокини таъминлайди”, – деб таъкидлайди.

Шу ўринда, қонун устуворлигини таъминлаш, шахс, оила, жамият ва давлатнинг ҳуқуқ ва манфаатлари муҳофазасини кучайтириш, аҳолининг ҳуқуқий маданияти, ҳуқуқий онги ва маънавиятини ошириш, фуқароларни қонунга бўйсунуш ва ҳурмат руҳида тарбиялаш – бу ривожланган бозор иқтисодиётига асосланган чинакам демократик, ҳуқуқий давлат ва эркин фуқаролик жамияти қуришнинг нафақат мақсади, энг муҳим шарти ҳисобланади.

Ўзбекистон Республикаси Олий Мажлиси икки палатадан – Қонунчилик палатаси (қуйи палата) ва Сенатдан (юқори палата) ташкил этилиши мамлакатимизда яна бир тарихий воқеа бўлди десак муболаға бўлмайди.² Эндиликда, бугунги кунга келиб мамлакатимиздаги мавжуд барча соҳаларда ўзгача

¹ Қаранг: Маҳалла: фуқаролар ўзини ўзи бошқаришнинг ҳуқуқий асослари (маҳаллалар фаолиятини тартибга солишчи қонун ҳужжатлари тўплами). Т., Ўзбекистон “Маҳалла” хайрия жамғармаси. 2003 й. Б. 3

² Қаранг: Ўзбекистон Республикаси Конституцияси. “Ўзбекистон”, Т., 2003 й. Б.14

бир янгилик, қўшимча ва ўзгартиришларни кўришимиз мумкин. Ўзбекистон Республикасининг бир палатадан икки палатага ўтиши ҳукумат қарорлари ва қонунларнинг пухта ҳамда янада мукамалроқ ишлаб чиқишда ўз самарасини бермоқда.

Биргина шуни таъкидлаш лозимки, мустақиллик йилларида фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органларига жуда катта эътибор қаратилди. Жумладан, 1992 йил 12 сентябрда “Маҳалла” хайрия жамғармасини ташкил этиш тўғрисидаги Президент фармони, 1993 йил сентябр ойида “Фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органлари тўғрисида”ги Ўзбекистон Республикаси Қонуни, 1994 йил 23 августда “Кам таъминланган оилаларни ижтимоий ҳимоялашни кучайтиришга оид тадбирлар тўғрисида”ги Президент фармони, 1996 йил 10 декабрда “Болали оилаларни давлат томонидан қўллаб-қувватлашни янада кучайтириш тўғрисида”ги Президент фармони, 1998 йил 28 апрелда “Фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органларини қўллаб-қувватлаш тўғрисида”ги Президент фармони, шунингдек, Вазирлар Маҳкамасининг 1994 йил 24 августда “Кам таъминланган оилаларни ижтимоий ҳимоя қилишни ташкил этиш масалалари тўғрисида”ги қарори, 1994 йил 24 августда “Кам таъминланган оилаларни ҳисобга олиш, уларга моддий ёрдам тайинлаш ва тўлаш тартиби тўғрисида”ги низоми, 1996 йил 10 декабрда “Болали оилаларни ижтимоий қўллаб-қувватлашни кучайтириш чора-тадбирлари тўғрисида”ги қарори каби қатор фармон ва қарорларни ҳаётга жорий қилинганлигини кўришимиз мумкин.

Шу ўринда, юртимизда 2003 йилнинг “Обод маҳалла йили” деб эълон қилиниши Президентимиз И.А.Каримов томонидан маҳаллага берилган катта эътиборни ҳамда Вазирлар Маҳкамасининг 2003 йил 7 февралда “Обод маҳалла йили” дастури тўғрисидаги қарори маҳалла ҳуқуқларининг давлат даражасида кафолатланишини, барпо этилаётган адолатли фуқаролик жамиятнинг таянчи ва суянчиги этиб олинишини ва уни кўришда қудратли омилга айланганлигини яна бир бор кўрсатди.

Бироқ, ҳукуматимиз томонидан ишлаб чиқарилаётган қарорларнинг ижросини таъминлаш фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органлари томонидан айтилган даражада таъминланмаётганлиги ва кафолатланмаётганлиги буни **биринчидан**, фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органлари ходимларининг ўз хизмат вазифаларига совуққонлик, бепарво ва беварқлиги бўлса, **иккинчидан**, маҳаллада истиқомат қилаётган фуқароларнинг ҳақ-ҳуқуқлари ҳамда манфаатлари бузилаётганлиги ҳолда изоҳлашимиз мумкин. Масалан, бир фуқаро маҳалла раисини олдига келиб менга кам таъминланганлигим тўғрисида маълумотнома беринг деб мурожаат қилса, маҳалла раиси ҳеч нарсага асосланмасдан туриб маълумотномани бериб юбориш ҳолатлари кузатилмоқда. Бу эса ўз навбатида давлатимиз раҳбари томонидан фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органлари ходимларига билдирилаётган ишонч ва жуда катта эътибор ўта қўпол равишда бузилаётганлигини кўриш бу албатта ачинарли аҳвол. Чунки, давлатимиз бюджетидан қанчадан-қанча пул маблағлари фуқароларимизнинг фаровон ҳаёт кечиришлари учун ва ўзларини тиклаб олишлари учун озгина бўлса ҳам давлат томонидан кўрсатилаётган ғамхўрлик ва кўмакни айтиш мумкинки, тўғри йўлга қўйилмаган.

Фикримизча, кам таъминланганлик масаласини ҳал этишда ҳукуматимиз томонидан чиқарилаётган қарор ва фармонларга фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органи ходимлари амал қилган ҳолда уни адолатли ва одилона ижросини таъминлашлари орқали эришиш мумкин. Бу борада фуқароларнинг ўзини ўзи бошқариш органлари давлат органлари билан ўзаро ҳамкорлик қилиш мақсадга мувофиқ бўлар эди. Шунингдек фуқароларнинг фаоллиги ҳамда жамоатчилик назоратини кучайтириш лозим. Маҳалла раиси ва жамоатчилик иштироки орқалигина вилоят ва туманда кам таъминланганларнинг сони аниқланиб, уларнинг рўйхатини тегишли вазирлик ва идораларга тақдим этиб, йиллик ҳисоботни йўлга қўйиш лозим. Ўшандагина давлат бюджетидан ажратилаётган пул маблағлари ўз ўрнида самарали сарфланиши таъминланади.

Шу боис иқтисодий тамойилларни амалга ошириш баробарида ҳуқуқий демократик давлат ва адолатли фуқаролик жамиятини қуриш йўлини танлаган мамлакатимиз халқининг эзгу мақсад ва режалари тезроқ амалга ошиши учун ҳаммамиз бирдек тер тўкишимиз лозим. Республикаимиз тараққиёти ва халқимиз фаровонлигини таъминлаш мақсадида чиқарилаётган Президент Фармонлари ва ҳукуматимиз қарорлари бу борада фаолиятимизнинг асосий дастуриламали бўлиши зарур.

Хулоса ўрнида, зеро, озод ва обод Ватан, эркин ва фаровон ҳаёт пировард мақсадимиз эканлиги, мамлакатимиз тараққиёти ва халқимизнинг ҳаёт даражасини юксалтириш – барча демократик янгиланиш ва иқтисодий ислохотларимиздан кўзланган асосий мақсад энг аввало Ўзбекистон манфаати ва Ўзбекистоннинг буюк келажаги учун қаратилмоғи лозим. “Бир донишманддан сўрадилар: – Қаёқдан келаётибсиз? – Ватандан. – Қайга кетаётибсиз? – Ватанга. Йўл қаерда тугайди? – Ватанда”¹. Шундай экан, шу азиз ва муқаддас Ватан барчамизники. Унинг нурли истиқболи ва келажаги учун барчамиз бирдек масъулмиз.

Резюме

В вводной части автор характеризует понятие и сущность органов самоуправления граждан.

В основной части рассматриваются вопросы совершенствования организационно-правовых основ органов самоуправления граждан.

В заключении автор вносит свои предложения по совершенствованию организационно-правовых основ органов самоуправления граждан.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept and essence of self-government institutions of citizens.

In the basic part questions of perfection of organizational-legal bases of self-government institutions of citizens are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection of organizational-legal bases of self-government institutions of citizens.

Х.Мухамедходжаева
ТДЮИ аспиранти

ЖАМОАТЧИЛИК НАЗОРАТИНИНГ ФУҚАРОЛИК ЖАМИЯТИДАГИ АҲАМИЯТИ

Фуқаролик жамиятини шакллантириш – албатта, бу узоқ давом этадиган, узлуксиз ва мураккаб жараён бўлиб, бу мақсадга эришиш мамлакат ва жамиятни ислоҳ қилиш мақсадлари ва йўлининг тўғри танланганига, биринчи навбатда, одамларнинг онгу тафаккурида демократик ва либерал қадриятларнинг нақадар мустақкам ўрин олаётганига боғлиқ².

Фуқаролик жамияти, унинг тушунчаси ва уни шакллантириш масалалари қадимги даврларда пайдо бўлган бўлиб, илк фикрлар Қадимги Юнонистон ва Қадимги Римда шакллана бошлаган³. Масалан Аристотельнинг «Сиёсат» асарида баён этилишича, «инсоннинг эркин яшаш ҳуқуқи кишилик жамиятининг адолат ва қонун устуворлиги асосида ташкил этилиши орқали таъминланиши лозим»⁴.

XVI–XVII асрларда фуқаролик жамияти ҳақидаги фикрлар, ғоялар ўша даврнинг буюк олимлари Н.Макиавелли, Г.Гроций, Т.Гоббс, Дж.Локк, Ш.Монтескье, Ж.Ж.Руссо томонидан ривожлантирилиб, янги мазмун касб этган.

Фуқаролик жамияти тушунчаси Гегельнинг «Ҳуқуқ фалсафаси» асарида келтирилган бўлиб, унда давлат бу – умумий манфаатлар соҳаси, фуқаролик жамияти эса хусусий манфаатлар соҳаси деб кўрсатилган⁵.

Шарқда фуқаролик жамиятининг ўзига хос талқини мавжуд, Бу бевосита ахлоқ, маданият ва маънавиятнинг ҳуқуқ билан уйғунлашган, феъл-атвор, хатти-ҳаракат ва қоида-меъёрларнинг узвий уйғунлашган шакли билан боғлиқ. Форобийнинг «Фозил одамлар шаҳри» асарида мамлакатни бошқаришда адолатли қонун зарурлиги, фаол фуқаролик жамиятини шакллантириш моҳияти чуқур таҳлил этилган⁶.

Ҳозирда фуқаролик жамиятининг умумий тушунчаси, унинг бирон бир давлатда аниқ кўриниши мавжудлиги ҳақида илмий адабиётда аниқлик йўқ.

Миллий ва ҳорижий ҳуқуқшуно олимларда ҳам фуқаролик жамиятига нисбатан турли ҳил қарашлар шаклланган. Хусусан, Х.Одилқориевнинг ёзишича, «Фуқаролик жамияти – ҳар бир инсон манфаатини устивор билувчи, ҳуқуқий анъана ва қонунларга ҳурмат муҳити шакллантирилган, умуминсоний қадриятлар эъзозланадиган, инсон ҳуқуқлари ва эркинликлари сўзсиз таъминланадиган, давлат ҳоқимиятининг самарали жамоатчилик назорати механизмлари вужудга келтирилган, инсоний муносабатлар чуқур маънавий-маданий қадриятларга таянадиган эркин демократик ҳуқуқий жамият»⁷.

² Каримов И.А. Ватанимизнинг босқичма-босқич ва барқарор ривожланишини таъминлаш – бизнинг олий мақсадимиз. Т.17. –Т.: Ўзбекистон, 2009. 34-бет.

³ Теория государства и права. – М., 2002. – С.90–91.

⁴ Аристотель. Политика. М., 1995; электрон ресурс: <http://www.koob.ru/books/politics.rar>

⁵ Гегель Г.В. Философия права. – М., 1990.

⁶ Мухитдинова Ф. Ўзбекистон сиёсий ва ҳуқуқий таълимотлари тарихи. – Т., 2006.

⁷ Одилқориев Ҳ. Конституция ва фуқаролик жамияти. – Т.: Шарқ, 2002. – Б.172.

¹ Қаранг: Ўқишда ҳам уқиш бор. “Шарқ”, Т., 1998 й., Б. 22

Россиялик ҳуқуқшунос В.Д.Переваловнинг таърифича, «Фуқаролик жамияти – бу конкрет инсонга ўз фаолиятини қаратадиган, ҳуқуқий анъана ва қонуларга, умуминсоний идеалларга ҳурмат муҳитини яратадиган, ижод ва тадбиркорлик фаолияти эркинлигини таъминлайдиган, фаровонликка эришиш ва инсон ҳамда фуқароларнинг ҳуқуқларини амалга ошириш имконини берадиган, давлат фаолиятини чегаралаш ва назорат қилишнинг механизмини самарали ишлаб чиқадиган эркин демократик ҳуқуқий давлатдир»¹.

Фуқаролик жамиятини шакллантириш мураккаб жараён бўлиб, у қатор омилларнинг мавжуд бўлишини талаб этади. Шундай омиллардан бири жамият ҳаётида жамоат бирлашмалари, сиёсий партиялар ва бошқа нодавлат ташкилотларнинг, шунингдек, фуқароларнинг сиёсий фаоллигининг юқори даражада бўлиши ҳисобланади.

Фуқаролик жамияти институтларининг давлат органлари фаолияти устидан назорати давлат органлари фаолиятининг қонунийлигини, ошқоралигини, халқпарварлигини кўтаришга ва шу тариқа инсон ҳуқуқларининг мақбул таъминланишига эришишга олиб келади.

Шу тариқа Ўзбекистон Республикаси Президенти И.А.Каримов таъкидлаганларидек, «депутатлар корпуси, сиёсий партиялар ва нодавлат, ноҳукумат жамоат ташкилотларининг жамиятда обрў-эътибори ортиб бориши, мавқеи мустақамланиши билан улар давлат ва ҳокимият тузилмалари фаолияти устидан жамоатчилик назоратининг асосий воситасига айланади»².

Шу боисдан ҳам, давлатимизда фуқаролик жамияти институтларини шакллантириш ва уларнинг самарали фаолияти учун қулай шарт-шароитлар яратиш юзасидан кенг чора-тадбирлар амалга оширилмоқда.

Мамлакатимизда бугунги кунда кўппартиявийлик қарор топган бўлиб, улар жамият сиёсий ҳаётида таъсирли мавқега эга бўлишмоқда; 5 мингдан ортиқ нодавлат-нотижорат ташкилотлар фаолият юритиб турибди.

Айни пайтда фуқаролик жамияти институтларининг давлат ва жамият ҳаётига таъсирини бугунги кун талаблари доирасида деб бўлмади. Фуқаролик жамияти институтлари инсон ҳуқуқларини таъминлашнинг ишончли ва самарали механизмга айланиши учун қатор ҳал этилиши керак бўлган вазифалар ичида жамоатчилик назорати институтини такомиллаштириш масаласи алоҳида ўрин тутди.

Таъкидлаш керакки, давлат ҳокимияти тармоқлари ичида ижро ҳокимияти фаолияти юзасида жамоатчилик назорати алоҳида аҳамиятга эга. Чунки, ижро ҳокимияти ўз ичига асосий давлат бошқаруви органларини олади ва ижро ҳокимияти таркибига кирувчи давлат органларининг аксари қисми фаолияти бевосита фуқароларнинг кундалик ҳаёти, ҳуқуқ ва эркинликларини таъминлаш билан боғлиқ, бундан ташқари, ижро ҳокимияти кучга асосланадиган давлат органларини ўз ичига олади, бу органлар фаолияти

инсон ҳуқуқларини таъминлаш, сиёсий эркинлик масалалари билан боғлиқ.

Шу муносабат билан ижро ҳокимияти фаолияти юзасидан жамоатчилик назоратини ўрнатиш жамият ҳаётини янада демократлаштириш ва қонунийликни кучайтиришга хизмат қилади.

Давлат раҳбари таъкидлаганларидек, «Қонунлар ижросини таъминлаш, мамлакатда қабул қилинган ва амалда бўлган меъёрий ҳужжатларни ҳаётга жорий қилишда давлат ҳокимият органлари фаолияти устидан жамоатчилик назоратини кучайтириш муҳим аҳамият касб этади. ... Шуни унутмайликки, биз давлатнинг назорат функцияларини қанча кучайтирсак, назорат билан шуғулланувчи давлат тузилмалари ва органларини қанча кўпайтирсак, амалдорларнинг зўравонлиги ва коррупция шунча авж олаверади. Шунинг учун биз жамоатчилик назоратини, давлат фаолияти, шу жумладан, унинг куч ишлатувчи тузилмалари фаолияти устидан ҳам жамият назоратини ҳар томонлама кучайтиришга алоҳида эътибор қаратишимиз лозим. Бу масалада бундан бошқа муқобили йўл йўқ»³.

Таъкидлаш керакки, жамият ҳаётининг демократик асосларини кучайтириш, аҳолининг сиёсий фаоллигини кўтаришда, давлат ҳокимияти фаолияти юзасидан жамоатчилик назоратини кучайтиришда оммавий ахборот воситаларининг ўрни ва роли ўзига хосдир.

Шу муносабат билан «ҳозирги пайтда қабул қилинган қонунлар ва қонун ҳужжатлари ижроси устидан жамоат назоратини, давлат ҳамда мансабдор шахсларнинг фаолияти устидан назоратни амалга оширадиган механизм сифатида оммавий ахборот воситаларининг мавқеини кучайтириш зарур»⁴.

Шу ўринда жамоатчилик назорати институтларини такомиллаштиришда бу масалада ҳаҳонда тўпланган ижобий тажрибани ўрганиш, таҳлил этиш ва ижобий ўзлаштириш зарур. Зеро, Ўзбекистон Республикаси Президенти И.А.Каримов таъкидлаганларидек, «биз давлатимиз келажагини ўз қобилигимизга ўралиб қолган ҳолда эмас, балки умумбашарий ва демократик қадриятларни чуқур ўзлаштирган ҳолда тасаввур этамиз. Биз истиқболимизни тараққий топган мамлакатлар тажрибасидан фойдаланиб, давлат ва жамият бошқарувини эркинлаштириш, инсон ҳуқуқ ва эркинликларини, фикрлар ранг-баранглигини ўз ҳаётимизга янада кенгроқ жорий қилишда кўраимиз»⁵.

Бундан ташқари, жамоатчилик назоратини кучайтириш, унинг давлат органлари фаолияти юзасида шакл ва услубларини такомиллаштиришда жамоатчилик назорати ҳуқуқий базасини мустақамлаш катта аҳамиятга эга.

Хулоса сифатида Ўзбекистон Республикасида жамоатчилик назратинининг ҳуқуқий асосларини шакллантиришда ижобий ҳорижий тажрибадан кенг фойдаланган ҳолда «Жамоатчилик назорати тўғрисида»ги қонун қабул қилиниши мақсадга мувофиқ

¹ Перевалов В.Д. Гражданское общество и правовое государство // Теория государства и права. – М.: Норма, 2002. – С.95.

² Каримов И.А. Бизнинг бош мақсадимиз – жамиятни демократлаштириш ва янгилаш, мамлакатни модернизация ва ислоҳ этишдир // Халқ сўзи. 2005 йил 29 январь.

³ Каримов И.А. Биз танлаган йўл – демократик тараққиёт ва маърифий дунё билан ҳамкорлик йўли. Т.11. – Т.: Ўзбекистон, 2003. – Б.28–29.

⁴ Каримов И.А. Биз келажагимизни ўз қўлимиз билан қураимиз. Т.7. – Т.: Ўзбекистон, 1999. – Б.391.

⁵ Каримов И.А. Юксак маънавия – енгилмас куч. – Т.: Маънавият, 2008. – Б.114.

бўлиб, ушбу қонун жамоатчилик назоратини жамият ҳаётига кенг тадбиқ қилиш учу насос бўлиб хизмат қилар эди.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие и развитие гражданского общества.

В основной части статьи автор рассматривает вопросы общественного контроля в гражданском обществе.

В заключении автор приходит к выводу, что в развитии страны и гражданского общества в ней следует принять закон об общественном контроле.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept and development of a civil society.

In the basic part of the article the author considers public control questions in a civil society.

In the conclusion the author comes to opinion that in development of the country and a civil society in it it is necessary to pass the law on public control.

А.Ҳамидов
ТДЮИ ўқитувчиси

ДАВЛАТ МОЛИЯВИЙ ФАОЛИЯТИНИНГ МАЗМУНИ ВА ХУСУСИЯТЛАРИ

Ўзбекистонда амалга ошириладиган туб демократик ислохотларнинг пировард мақсади аҳоли фаровон турмуш кечириши тўла-тўқис таъминланадиган бозор иқтисодиётига асосланган эркин фуқаролик жамиятини барпо этишдан иборат. Истиқлол йилларида мамлакатда янги ижтимоий-сиёсий тузум ва бозор иқтисодиётига мос янгича ҳуқуқий доктрина қарор топди. Ушбу доктрина юртбошимиз раҳнамолигида ишлаб чиқилган тараққиётнинг ўзбек моделининг беш принципига асосланади. Истиқлол йилларида олиб борилган иқтисодий ислохотлар негизини ташкил этувчи ушбу беш принципнинг дастлабкиси – давлатнинг бош ислохотчи эканлиги ўз навбатида мамлакатимиз иқтисодий тараққиётида давлат молиявий фаолиятининг аҳамияти нақадар улканлигидан далолат беради. Дарҳақиқат, давлат молиявий фаолиятининг мамлакатда ҳуқуқий ва сиёсий барқарорликни таъминлашдаги ўрни беқиёс.

Молиявий фаолият давлат вужудга келгандан буён унинг ажралмас функцияларидан бири сифатида давлат ва жамиятни молиявий таъминлаш билан чамбарчас боғлиқ ҳолда узлуксиз ривожланиб келмоқда. Ҳозирги кунда эса, давлат молиявий фаолияти жаҳоннинг аксарият мамлакатларида у ёки бу жараёни тартибга солишнинг самарали усули сифатида фаол қўлланиб келинмоқда.

Давлатимиз раҳбари И.А.Каримов эътироф этганидек, “Чуқур ўйланган ва узоқни кўзлаган, кенг кўламда ҳаётга татбиқ этиладиган ислохот ва янгиланиш жараёнлари охириги беш-олти йил давомида иқтисодиётимизнинг ишончли ва барқарор суръатлар билан ривожланишига, ҳаётимиз даражасини оширишга мустаҳкам замин барпо этмоқда”¹.

Бозор ислохотларини чуқурлаштириш, иқтисодиётни эркинлаштириш ва мулк ҳуқуқини ҳимоя қилишни мустаҳкамлашга қаратилган чоратadbирларнинг амалга оширилиши мамлакатимизда инвестиция муҳитини яхшилаш ҳамда ҳажми тобора ортиб бораётган хорижий сармояларни жалб қилишда ижобий таъсир кўсатди.

Молия - пул муносабатларининг ажралмас қисми ҳисобланади. Унинг роли ва аҳамияти пул муносабатларининг иқтисодий муносабатларда тутган ўрни билан белгиланади.

“Молия” латинча “finare” (“finire”) сўздан келиб чиққан бўлиб, бирон-бир низонинг, қоида тариқасида пул билан боғлиқ муаммонинг тартибга солиниши, тугатилишини англатган. Ушбу тушунча асосида кейинчалик “financia” атамаси вужудга келган-ки, пул ёки бирон-бир тўловни тўлаш мажбуриятини англатади. XVII асрдан бошлаб, “молия” давлат

¹ Каримов И.А. Жамиятимизни эркинлаштириш, ислохотларни чуқурлаштириш, маънавиятимизни юксалтириш ва халқимизнинг ҳаёт даражасини ошириш – барча ишларимизнинг мезони ва мақсадидир. Т.15. – Тошкент: Ўзбекистон, 2007. 5-б.

даромади ва харажати англатувчи барча муносабатларга нисбатан қўлланила бошланди¹.

Юридик адабиётларда курсатиб ўтилишича: “молия – умумдавлат эҳтиёжларини молиялаштириш учун зарур бўлган пул маблағлари жамғармаларини ташкил этиш, тақсимлаш ва улардан фойдаланиш билан боғлиқ бўлган иқтисодий муносабатлар тизимидир”².

Давлат молиявий фаолияти моҳияти тўғрисидаги масалага оиднинг киритиб ўтиш улкан назарий аҳамият касб этади. Таъкидлаш жоизки, “давлат молиявий фаолияти” тушунчаси бугунги кунда умумтан олинган ва молия ҳуқуқи фанида асосий категориялардан бири сифатида мустақкам ўрин олган.

Амалдаги қонунчиликда “давлат молиявий фаолияти”нинг легал таърифи келтирилмаган. Ушбу категориянинг мазмуни молия ҳуқуқи фанида очиб берилади. Мазкур муаммога бағишланган адабиётларни ўрганиб, давлат молиявий фаолиятига оид фикр-мулоҳазалар бир-биридан жиддий фарқланмайди, деган хулосага келиш мумкин. Чунончи, Н.И.Химичева давлат молиявий фаолияти – бу давлатнинг ижтимоий-иқтисодий ривожланиши, мамлакат муҳофаа ва хавфсизлигини мустақкамлаш, шунингдек, давлат органларини молиявий ресурслар билан таъминлашга оид вазифаларини рўёбга чиқариш мақсадида ўз пул жамғармасини (молиявий ресурсларни) режали шакллантириш, тақсимлаш ва фойдаланиш бўйича функцияларини амалга ошириши³, деб ёзади.

О.Н.Горбунова таъкидлашича, давлат молиявий фаолияти – давлатнинг жамият тараққиётининг ҳар бир босқичида тинимсиз амал қилишини таъминловчи марказлашган ва марказлашмаган пул маблағлари жамғармаларини шакллантириш, қайта тақсимлаш ва фойдаланиш бўйича фаолияти⁴.

М.В.Карасёва эса, шундай ёзади: “давлат ва маҳаллий бирликларнинг молиявий фаолияти ўзида давлат ва маҳаллий бирликларнинг олдиларида турган вазифаларини бажариш учун молиявий ресурсларини ўз пул жамғармалари орқали режали ташкил этиш, тақсимлаш ва фойдаланиш бўйича фаолиятини ифодалайди”⁵.

Н.Д.Эриашвили наздида “давлат молиявий фаолияти – бу унинг ижтимоий-иқтисодий ривожланиш, мамлакат хавфсизлиги ва муҳофаа қобилиятини таъминлаш бўйича вазифаларини амалга ошириш мақсадида пул жамғармаларини (молиявий ресурсларини) режали шакллантириш, тақсимлаш ва фойдаланиш бўйича функцияларини амалга ошириши”⁶. Шунингдек, муаллиф ушбу фаолиятнинг ўзига хос хусусиятлари сифатида унинг тармоқлараро мазмун касб этиши ҳамда ушбу фаолият билан

вакиллик, ижроия ва суд органлари ҳам шуғулланишларини келтириб ўтади.

Э.Д.Соколова фикрича: “Давлат молиявий фаолияти – бу унинг органларининг ялпи маҳсулотни тақсимлаш ва қайта тақсимлаш жараёнида ўз вазифа ва функцияларини амалга ошириш учун зарур бўлган марказлашган ва марказлашмаган пул маблағлари фондиди яратиш, тақсимлаш (қайта тақсимлаш) ва фойдаланиш орқали давлат молиявий фаолиятини амалга оширишга қаратилган фаолияти”⁷.

В.Н.Ульянова давлат молиявий фаолиятини “ҳокимият органлари томонидан оммавий функцияларни таъминлаш учун пул жамғармалари орқали молиявий ресурсларни шакллантириш ва тақсимлаш (қайта тақсимлаш) бўйича фаолиятларини узлуксиз амалга ошириш”⁸ сифатида баҳолайди.

Ушбу муаммони тадқиқ этар экан, И.В.Рукавишникова “оммавий молиявий ресурсларни тартибга солиш ва бошқариш ҳар қандай тарихий даврда ҳар бир давлат фаолиятининг асосий йўналиши бўлиб қолган”лигини алоҳида таъкидлаб ўтади. Бунда муаллиф давлат молиявий фаолиятини “давлатнинг ўз вазифаларини амалга ошириш мақсадида пул жамғармалари (молиявий ресурслар)ни режали шакллантириш, тақсимлаш ва фойдаланиш бўйича фаолияти” сифатида тавсифлаб, ҳақли равишда “давлат молиявий фаолияти давлатнинг молиявий сиёсатида мувофиқ ҳолда амалга оширилади”⁹, деб таъкидлайди.

Юқоридагилар асосида давлат молиявий фаолиятига оид қуйидаги хусусиятларни зикр этиб ўтиш мумкин:

Биринчидан, бу давлат томонидан амалга ошириладиган фаолият туридир;

Иккинчидан, ушбу фаолият мазмуни давлат вазифа ва функцияларини пул билан таъминлаш мақсадида давлат пул маблағларини тўплаш, тақсимлаш ва фойдаланиш ташкил этади;

Учинчидан, давлат пул маблағларини тўплаш, тақсимлаш ва фойдаланиш жараёнларини рўёбга чиқариш (яъни, амалда ўз молиявий фаолиятини амалга ошириш) учун молиявий инфратузилмани (яъни давлат молиявий тизимини ва ушбу фаолиятни амалга ошириш вазифаси зиммасига юкланган давлат органлари тизимини) шакллантириши даркор.

Юқорида баён этилганларни ҳисобга олиб, давлат молиявий фаолиятига қуйидагича умумий таърифни келтириш мумкин: “давлатнинг молиявий фаолияти – пул маблағларининг марказлаштирилган ва марказлаштирилмаган жамғармаларини ташкил этиш, тақсимлаш ва улардан фойдаланиш, шунингдек, жамият ижтимоий-иқтисодий вазифаларини муваффақиятли ҳал этилишини таъминлайдиган, молиявий назорат бўйича тармоқлараро хусусиятга эга бўлган давлат фаолиятининг алоҳида туридир”.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие финансовой деятельности государства.

¹ Финансовое право / Под ред. Е.Ю.Грачевой, Г.П.Толстопятенко. М., 2003. С. 6.

²Рахимова А., Хожиев Э. Молия ҳуқуқи. Дарслик. Т.: ТДЮИ, 2002. 7-б.

³ Финансовое право: Учебник. Отв. ред. Н.И.Химичева - 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2003. С.85.

⁴ Финансовое право: Учебник. Под ред. О.Н.Горбуновой. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2000. С.16.

⁵ Карасёва М.В. Финансовое право. Общая часть: Учебник. М.: Юристъ, 1999. С. 14.

⁶ Эриашвили Н.Д. Финансовое право: Учебник для вузов. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2001. С.38.

⁷ Соколова Э.Д. Теоретические аспекты правового регулирования финансовой деятельности государства и муниципальных образований. Дис. ... докт.юр.наук. М., 2008. С. 59.

⁸ Финансовое право. Учебник / Под ред. проф. Е.Ю.Грачевой. – М.: Право и закон, КолоС, 2003. С.18.

⁹ Финансовое право: учебное пособие / Отв. ред. И.В.Рукавишникова. М.: Норма, 2007. С. 17.

В основной части статьи рассматриваются вопросы своеобразности финансовой деятельности государства.

В заключении автор вносит предложения по формированию понятия финансовой деятельности государства.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of financial activity of the state.

In the basic part of the article questions of financial activity of the state are considered.

In the conclusion the author makes offers on formation concept of financial activity of the state.

И.Р.Рустамбеков
ТДЮИ аспиранти

ДОМЕН НОМЛАРИГА ОИД МУНОСАБАТЛАРНИ ТАРТИБГА СОЛИШДА МИЛЛИЙ РЎХАТДАН ЎТКАЗУВЧИНИНГ АХАМИЯТИ

Суд амалиётида жавобгар сифатида домен номларининг миллий рўйхатдан ўтказувчиси иштирок этган низоларни кўриш ҳоллари ҳам йўқ эмас.

«UZ» домени Маъмури – «UZ» доменининг асосий Реестрини бошқариш ва «UZ» доменини ривожлантиришнинг асосий йўналишларини белгилашга давлат томонидан ваколат берилган ташкилот¹.

Ўзбекистон Республикасидаги «UZ» доменининг маъмури Uzinfocom марказидир.

Компьютер ва ахборот технологияларини ривожлантириш ҳамда жорий этиш маркази – UZINFOCOM 2002 йилда Ўзбекистон Республикаси Президентининг Фармонида мувофиқ ташкил этилган² ва Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги (ЎзААА)нинг таркибий бўлини маси ҳисобланади³.

Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлигининг ўзи алоқа, ахборотлаштириш ва радиочастота спектридан фойдаланиш соҳасидаги вазифаларни ҳал қилиш ва давлат сиёсатини ўтказиш учун ваколат берилган мувофиқлаштирувчи бошқарув органи ҳисобланади⁴.

Ўзбекистон Республикаси Президентининг «Компьютерлаштиришни янада ривожлантириш ва ахборот-коммуникация технологияларини жорий этиш тўғрисида» 2002 йил 30 майдаги ПФ-3080-сон Фармонида мувофиқ, 1997 йилда Ўзбекистон Республикасининг собиқ Алоқа вазирлиги негизида ташил этилган Ўзбекистон почта ва телекоммуникациялар агентлиги Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги қайта тузилди. Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлигининг таркибий тузилиши ва фаолият асослари Ўзбекистон Республикаси Президентининг «Компьютерлаштиришни янада ривожлантириш ва ахборот-коммуникация технологияларини жорий этиш тўғрисида» 2002 йил 30 майдаги ПФ-3080-сон Фармони, шунингдек Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг «Компьютерлаштиришни янада ривожлантириш ва ахборот-коммуникация технологияларини жорий этиш чора-тадбирлари тўғрисида» 2002 йил 6 июндаги 200-сон ва «Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги фаолиятини такомиллаштириш чора-тадбирлари тўғрисида» 2004 йил 7 майдаги 215-сон қарорларида белгиланган⁵.

¹ Қаранг: «UZ» доменидаги домен номларини рўйхатдан ўтказиш ва улардан фойдаланиш тартиби тўғрисида низом // Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги Бош директорининг 2008 йил «26» май 155-сон буйруғи билан тасдиқланган.

² Ўзбекистон Республикаси Президентининг «Компьютерлаштиришни янада ривожлантириш ва ахборот-коммуникация технологияларини жорий этиш тўғрисида»ги Фармони. 30.05.2002 й. ПФ-3080.

³ Қаранг: www.aci.uz

⁴ Қаранг: <http://www.aci.uz/ru/about/agency>

⁵ Қаранг: Ўзбекистон Республикаси Президентининг «Компьютерлаштиришни янада ривожлантириш ва ахборот-коммуникация технологияларини жорий этиш тўғрисида»ги Фармони. 30.05.2002 й. ПФ-3080; Ўзбекистон Республикаси

Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги Компьютерлаштириш ва ахборот-коммуникация технологияларини ривожлантириш бўйича Мувофиқлаштирувчи Кенгашнинг ишчи органи ҳисобланади. Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги тўғрисидаги Низом Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг “Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги фаолиятини чора-тадбирлари тўғрисида” 2004 йил 7 майдаги 215-сон Қарорига мувофиқ тасдиқланган.

UZINFOCOM марказига иқтисодиёт ва жамият ҳаётининг барча соҳаларида замонавий ахборот технологияларини, компьютер техникаси ва телекоммуникация воситаларини оммавий равишда жорий этиш ҳамда улардан фойдаланиш, фуқароларнинг ахборотга ортиб бораётган талаб-эҳтиёжларини янада тўлиқроқ қондириш, жаҳон ахборот ҳамжамиятига кириш ҳамда жаҳон ахборот ресурсларидан баҳраманд бўлишни кенгайтириш учун қулай шарт-шароитларни яратишга қўмаклашиш вазифалари юклатилган.

Марказ бошқарув органи, бюджет ташкилотлари ва хусусий бизнесга компьютерлаштириш ҳамда ахборот технологияларини жорий этиш масалалари бўйича кенг ахборот, сервис ва консалтинг хизматларини кўрсатади. Бу норматив ҳужжатлар ва стандартларни ишлаб чиқиш, маълумотлар узатиш тармоқлари хизматларини кўрсатиш, ахборот-коммуникация технологиялари соҳасидаги лойиҳалар экспертизаси, мутахассисларни тайёрлаш ва уларнинг малакасини ошириш ва ҳоказоларни қамраб олади.

Қўйилган вазифаларни ҳал қилиш учун UZINFOCOM маркази зарурий моддий-техника базасига ва улкан интеллектуал салоҳиятга (компьютер ва ахборот технологияларини ривожлантириш ва жорий этишнинг барча йўналишларида ёш ва истиқболи порлоқ мутахассислар сиймосида) эга¹.

UZINFOCOM маркази Ўзбекистоннинг юқори даража домини ([ccTLD²](http://www.cctld.uz)) [UZ](http://www.uz) маъмури ҳисобланади. Ушбу фаолиятни у 2003 йил 27 мартда Интернет номлари ва манзилларини тайинлаш бўйича корпорация ([ICANN³](http://www.icann.org)) билан тузилган ccTLD спонсорлиги тўғрисидаги Битимга мувофиқ амалга оширади.

Улар Интернет тармоғининг миллий сегментида ахборот ресурсларини яратиш ва ривожлантириш жараёнини рағбатлантириш ва мувофиқлаштириш борасида кенг қўламли ишлар олиб борадилар.

Марказ домен номларини рўйхатдан ўтказиш ва қувватлашни марказлаштиришдан чиқариш, бу соҳада рақобат муҳитини яратиш, шунингдек кўрсатилаётган хизматлар сони ва сифатини ошириш чораларини кўрмоқда.

Ушбу тадбирлар доирасида 2005 йил кузда иккинчи даража UZ доменининг расмий рўйхатдан ўтказувчилари сони биттадан олтигача кўпайтирилди

Вазирлар Маҳкамасининг «Компьютерлаштиришни янада ривожлантириш ва ахборот-коммуникация технологияларини жорий этиш тўғрисида»ги Қарори. 06.06.2002й. N200; Ўзбекистон Республикаси Вазирлар Маҳкамасининг «Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги фаолиятини такомиллаштириш чора тадбирлари тўғрисида»ги Қарори. 07.05.2004й. N215.

¹ Қаранг: <http://www.uzinfocom.uz/about>

² www.cctld.uz

³ www.icann.org

ва бу домен номини рўйхатдан ўтказиш қиймати анча пасайишига олиб келди⁴.

Рўйхатдан ўтказувчи – домен номларини рўйхатдан ўтказиш бўйича «UZ» домени Маъмури билан тузилган шартномага асосан хизматлар кўрсатадиган ва домен номи тўғрисидаги зарур ахборотни асосий Реестрга киритилишини таъминлайдиган юридик шахс⁵.

Ҳозирги вақтда юзага келаётган домен номларига доир низоларда домен номини рўйхатдан ўтказувчини ёки домен номининг миллий рўйхатдан ўтказувчисини жавобгарликка тортиш бўйича берилаётган даъво аризалари сони кўпаймоқда.

Домен номининг миллий рўйхатдан ўтказувчиси вазифаларига домен номлари реестрини юритиш қиради. Ушбу ҳодиса даъвогарнинг домени ёки фирма номидан фойдаланиш сифатида қаралиши мумкин эмас. Суд даъвогарнинг фирма номи ифодаланган домен номини рўйхатдан ўтказиш ва ундан фойдаланишни тақиқлаши мумкин. Аммо даъвогар домен номига берилган ҳуқуқларни бекор қилишни талаб қилса, миллий рўйхатдан ўтказувчи домен номини тайинламайди, балки унинг мавжудлиги техник имкониятини таъминлайди. Бундай ҳаракатлар даъвогарнинг домени ва фирма номидан фойдаланиш сифатида қаралиши мумкин эмас.

Доменни рўйхатдан ўтказиш вазифаси рўйхатдан ўтказувчи томонидан домен номи ва унинг Маъмури тўғрисидаги ахборотни ариза берувчининг сўрови асосида асосий Реестрга киритишдан иборат ва у ёки бу товар белгисини ҳўжалик муомаласига киритиш ҳисобланмайди. Уставга мувофиқ рўйхатдан ўтказувчи информатика соҳасида илмий-тадқиқот ва тажриба-конструкторлик фаолиятини амалга ошириш учун ташкил этилган нотижорат ташкилоти ҳисобланади. У жамиятда компьютер тармоқлари ривожланишига, энг янги технологияларини ривожлантириш ва жорий этишга қўмаклашиш мақсадида ташкил этилган. Бинобарин, жавобгар ва даъвогарнинг фаолият турлари, мақсадлари ва вазифалари ҳар хил, жавобгарнинг ҳўжалик юритувчи субъект сифатидаги фаолияти даъвогарнинг фаолияти билан рақобатдош деб эътироф этилиши мумкин эмас.

Шундай қилиб, миллий рўйхатдан ўтказувчини (доменлар реестрини сақловчини) жавобгарликка тортиш учун асослар йўқ. Унинг вазифаси сўровда ифодаланган ахборотни домен номларининг маълумотлар базасига киритиб қўйишдан иборат, холос. Бундан ташқари, у устав ҳужжатларига мувофиқ информатика соҳасида илмий-тадқиқот ва тажриба-конструкторлик фаолиятини амалга ошириш учун ташкил этилган нотижорат ташкилоти ҳисобланади.

Буларнинг барчаси миллий рўйхатдан ўтказувчининг фаолияти даъвогарларнинг фирма номи, товар белгиси, домен номи ёки ўзга хил индивидуаллаштириш воситаларидан фойдаланиш сифатида қаралиши мумкин эмаслигидан, унинг даъво бўйича суд жараёнида иштирок этиши эса зарурий ҳисобланмаслигидан далолат беради.

⁴ <http://www.uzinfocom.uz/about/activity>

⁵ Қаранг: «UZ» доменидаги домен номларини рўйхатдан ўтказиш ва улардан фойдаланиш тартиби тўғрисида низом // Ўзбекистон алоқа ва ахборотлаштириш агентлиги Бош директорининг 2008 йил «26» май 155-сон буйруғи билан тасдиқланган.

Мас., Москва шаҳар суди “Мегашоп” ЁАЖнинг “Холмрук Лимитед” компанияси ва РосНИИРОСга даъво аризасини; “kodak” ишини; “Дзе Кока-Кола Компани”нинг “Инсайт” МЧЖ ва РосНИИРОСга даъво аризасини кўришда ва бошқа бир қатор ишларда шундай хулосага келган.

«compromat.ru» ва «kompromat.ru» доменларининг эгалари (“Верит” МЧЖ ва “Агентство федеральных расследований” МЧЖ) ўртасидаги низо бўйича ишда даъво аризасини суд миллий рўйхатдан ўтказувчини процессга жалб қилмасдан кўриб чиққан ва қаноатлантирган.

Шундай қилиб, домен номларига доир низоларни кўриш бўйича хориж тажрибасининг таҳлили миллий рўйхатдан ўтказувчини (доменлар ресстрини сақловчини) жавобгарликка тортиш учун асослар йўқ деган хулосага келиш имкониятини беради. Унинг вазифаси сўровда ифодаланган ахборотни домен номларининг маълумотлар базасига киритиб қўйишдан иборат, холос. Бундан ташқари, у устав ҳужжатларига мувофиқ информатика соҳасида илмий-тадқиқот ва тажриба-конструкторлик фаолиятини амалга ошириш учун ташкил этилган ноtijорат ташкилоти ҳисобланади.

Буларнинг барчаси миллий рўйхатдан ўтказувчининг фаолияти даъвогарларнинг фирма номи, товар белгиси, домен номи ёки ўзга хил индивидуаллаштириш воситаларидан фойдаланиш сифатида қаралиши мумкин эмаслигидан, унинг процессда иштирок этиши эса зарурий ҳисобланмаслигидан далолат беради.

Миллий регистратор ўз навбатида домен номи эгаларига хизмат кўрсатиш вазифасини ўтайди, ушбу муносабат шартномавий муносабат бўлиб ҳисобланади.

Домен номининг рўйхатдан ўтказилиши, қоида тариқасида, домен номларини тақсимловчи ташкилот (рўйхатдан ўтказувчи) билан юридик ёки жисмоний шахс (бўлғуси маъмур, домен номининг эгаси) ўртасида ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш кўринишидаги фуқаролик-ҳуқуқий шартномаси тузилишини англатади. Бундай шартнома, қоида тариқасида, муддатли, ҳақ эвазига тузиладиган, консенсуал бўлади. Рўйхатдан ўтказиш муддати одатда бир йилни ташкил этади. Домен номлари регистраторлари хозирда рўйхатдан ўтказишни бир йиллик ва уч йиллик муддатга амалга оширмақдалар.

Домен номларини рўйхатдан ўтказувчи ва домен номининг бўлғуси эгаси ўртасида тузиладиган ёзма шартнома тузилиши анча оддий кўринишда ва тарафларнинг тўлиқ ҳуқуқ ва мажбуриятларини белгилаб қўймайди, шунингдек низо келиб чиқадиган тақдирда ушбу низога тўғри хал қилиниши учун шартнома бандлари тушунарсиз бўлиб намоён бўлади. Одатда шундай шартнома бир йил муддатга тузилади, муддат тугашида эса домен номи эгаси домен номига бўлган тўловни муддат тугамасидан амалга оширсан унинг домен номига эгаллиги яна бир йилга узайтирилган бўлиб ҳисобланади. Шу ҳолатдаги камчилик яққол кўзга ташланади, бундай узайтириш домен номини рўйхатга ўтказувчи томонидан амалга оширилади, яъни дастлаб тузилган шартномага асосан, лекин дастлабки шартномада ҳеч қандай маълумотлар акс этмайди, қўшимча шартнома ҳам, янги шартнома ҳам тузилмайди. Бу ҳолл шуни англатадики, домен номи эгасининг қўлида фақатгина дастлабки шартнома қолади, ҳуқуқий жиҳатдан ушбу

шартнома ўз кучини йўқотган бўлиб ҳисобланади, ҳамда низо келиб чиқадиган бўлса ушбу шартнома ёрдамида ҳуқуқлар ҳимоя қилиниш имконияти мавжуд бўлмади қолиши мумкин.

Бизнинг фикримизча, бундай камчиликларни бартараф этилиши учун домен номини рўйхатдан ўтказиш шартномаси янгитдан ишлаб чиқилиши ва домен номи узайтирилган тақдирда қўшимча шартнома ёки янги шартнома тузилиши лозимлиги белгилаб қўйилиши лозим.

Булар билан бир қаторда домен номининг ўзи ҳам савдо сотиқ объекти бўлиб қолмоқда, яъни домен номи эгаси дастлаб доменни маълум нархга рўйхатдан ўтказиб ўзининг эгаллигига ўтказган бўлса, сўнг эса ушбу доменни кўпроқ ҳақ эвазига сотиш имкониятини вужудга келтиради. Лекин бу ҳолат ҳуқуқий тартибга солилмаган. Шундай вазият вужудга келганида домен номи эгаси домен номидан воз кечиши, сотиб олаётган шахс эса уни рўйхатдан ўтказиши лозим бўлади, ёки домен номи эгаси домен номидан фойдаланишни муддати тугагунига қадар унга бўлган ҳуқуқларни сақлаб қолаверади, лекин фойдаланишни топширади. Бизнинг фикримизча, бу муносабатлар ҳам шартномавий тарзда хал қилиниши лозим, яъни домен номи эгаси ўзига тегишли доменни сотишни амалга ошириши мумкин, тарафлар ўзаро келишилган нарх бўйича олти-сотдини амалга ошириши керак ва ушбу шартнома асосида домен номи рўйхатдан ўтказувчиси домен номини унинг эгасидан сотиб олган шахсга ўтказиши керак бўлади.

Домен номини рўйхатдан ўтказиш ҳам доимо ундан фойдаланишни аниқламайди, домен номига эгалликни қўлга киритган шахс, ундан фойдаланишни бошқа шахсга топшириши мумкин, бизнинг фикримизча шундай ҳолатларда ҳам тарафларнинг ҳуқуқ ва мажбуриятлари шартнома орқали белгилаб қўйилиши лозим. Бу ҳол домен номи бўйича жойлаштирилган маълумотларга нисбатан жавобгар шахсни аниқлашга тўлиқ имкон беради, акс ҳолда домен номи эгаси жавобгар сифатида намоён бўлиб қолади.

Домен номини рўхатдан ўтказилиши ва унинг эгасининг ҳуқуқларини ҳимояси билан боғлиқ яна бир низо бу домен номи қаердан рўйхатдан ўтказилганлигини ва унга қайси мамлакат ҳуқуқини қўллашни аниқлаш бўлиб ҳисобланади. Бизнинг фикримизча қонунчиликда белгилаб қўйилиши тўғри бўладиги, домен номи уз миллий домен зонасида рўйхатдан ўтказилган бўлса Ўзбекистон Республикаси ҳуқуқий режимига бўйсунди. Агар домен номи бошқа миллий домен зоналарида рўйхатдан ўтказилса ўша мамлакат қонунчилиги қўлланилади. Аммо халқаро домен зонасида рўйхатдан ўтказилиб, уни рўйхатдан ўтказган шахс Ўзбекистон Республикаси жисмоний ёки юридик шахси бўлса ёки ушбу домен ва ушбу домен орқали акс эттириладиган маълумотлар Ўзбекистон Республикасига қаратилган бўлса Ўзбекистон Республикаси қонунчилиги қўлланилади.

Юқоридагилар билан бир қаторда домен номларининг Миллий регистраторларига алоҳида ҳуқуқлар берилиб, уларга асосан агар рўйхатдан ўтказилган домен номи ҳамда у орқали акс эттириладиган ахборот Ўзбекистон Республикаси қонунчилигига зид бўладиган бўлса ушбу домен фаолияти ва унда акс эттириладиган ахборотлар чекланиши имконияти яратилиши керак. Бу ўз навбатида мамлакат миллий ва

унинг глобал Интернет тармоғидан фойдаланувчиларини шахсий ҳимояси сифатида намоён бўлади.

Хулоса сифатида таъкидлаш мумкинки юқорида акс эттирилган ҳолатлар «Домен номлари тўғрисида»ги ва «Интернет тармоғининг миллий сегментини ҳуқуқий тартибга солиниши тўғрисида»ги миллий қонунларни қабул қилиниши билан амалга оширилиши энг мукамал усул бўлиб хисобланади, деб ўйлаймиз.

Резюме

В вводной части статьи автор характеризует понятие регистратора доменных имен.

В основной части рассматриваются вопросы места и роли национального регистратора в отношениях связанных с доменными именами.

В заключении автор вносит свои предложения по совершенствованию и усилению роли регистратора в регулировании отношений связанных с доменными именами.

Abstract

In the introductory part of the article the author characterizes concept of the registrar of domain names.

In the basic part questions of a place and a role of the national registrar in relations connected with domain names are considered.

In the conclusion the author makes the offers on perfection and strengthening of a role of the registrar in regulation of relations connected with domain names.

РЕЦЕНЗИЯ

на монографию Юлдашевой Г. «Консульское право с системе современного международного публичного права» начальник отдела международного договора Договорно-правового управления МИД Республики Узбекистан д.ю.н. Исмаилова Б.И.

Процессы глобализации характеризующие сегодняшний мир приводят к расширению и углублению отношений граждан Республики Узбекистан, организаций и предприятий с гражданами, предприятиями и фирмами других стран в самых различных сферах общественной жизни, экономики, торговли, культуры, туризма, науки.

С развитием международных отношений и интеграцией государств в мировое сообщество большое значение придается вопросам исполнения и реализации государствами, как субъектами международного права своих обязательств, вытекающих из международных договоров.

На начало 2007г. Республика Узбекистан заключила более 900 многосторонних и двухсторонних договоров и соглашений, присоединилась к более чем 170 важнейшим международным конвенциям и договорам, в том числе к более чем 60 договорам в сфере защиты прав и свобод человека.

Международное и национальное право хотя и являются самостоятельными отраслями права, но данная самостоятельность не мешает этим системам находиться в тесном взаимодействии, осуществляемое посредством национально-правовой имплементации. Сущность данного процесса непосредственно связана с принятием со стороны государства необходимых юридических мер, которые должны обеспечить реализацию государством его международно-правовых обязательств.

Нормы консульского права по своему назначению являются средствами установления, поддержания и укрепления широких политических, экономических, культурных отношений между государствами, основанных на уважении суверенитета, невмешательстве во внутренние дела друг друга и взаимной выгоде.

Все это в свою очередь приводит к значительному увеличению числа поездок наших граждан за границу, а иностранцев - в Узбекистан. Консульские отношения представляют огромный интерес для граждан потому, что именно от них зависит их безопасность, защита и соблюдение их прав.

Консульское право, являясь частью международного права, развивалось непосредственно под влиянием мировых экономических связей. Каковы были особенности исторического развития консульского права? Каким образом консульское право отвечало и отвечает потребностям мирового торгового оборота? На эти вопросы призвана ответить данная работа.

Специфика консульского права заключается в том, что, регулируя официальную деятельность субъектов международного права, оно находит выражение и в нормах национального права. В этой связи теоретические исследования Юлдашевой Г. аннотированные в монографии «Генезис консульского права в системе современного международного публичного права» обретают особую актуальность.

Целью монографии является теоретическое осмысление юридической природы и особенностей становления и развития современного консульского права, выявление научно-теоретических и практических аспектов проблемы, выявление основных исторических и теоретических предпосылок её становления. При этом особый акцент делается на то, чтобы выйти за рамки прежних стереотипов, подойти к проблеме с научно-теоретической точки зрения.

Исходя из поставленной цели, автором в качестве приоритетных определены следующие задачи:

- осуществить анализ становления и развития консульских институтов в международном публичном праве;
- определить юридическое содержание источников консульского права, а именно Венской конвенции о консульских сношениях 1963 года, Двусторонних Консульских конвенций и других соглашений Республики Узбекистан с иностранными государствами, касающиеся консульских вопросов, нормативно-правовой базы деятельности консульской службы Республики Узбекистан;
- исследовать характер консульской службы и её основных функций;
- проанализировать теоретические концепции характера консульской службы и правового статуса консула, основные иммунитеты и привилегии консульских должностных лиц;
- исследовать задачи и функции консульских учреждений в отношении защиты прав граждан за границей исходящих из договоров и соглашений Республики Узбекистан по визовым вопросам, по правовой помощи по гражданским, уголовным и семейным отношениям;
- конкретизировать роль консульских учреждений в развитии торгово-экономических связей с иностранными государствами;

исследовать опыт демократических государств по правовой регламентации деятельности консульских учреждений.

В монографии на основе системного анализа исследованы важнейшие вопросы формирования и развития консульского права в системе международного права. В работе в качестве основных исследованы вопросы истории возникновения и развития консульских институтов, развития консульского права в международном публичном праве. Автором произведён детальный анализ сути и содержания системы источников консульского права, дана современная интерпретация источников консульского права.

Предметом специального исследования в монографии являются вопросы роли и значения Венской конвенции о консульских сношениях 1963 года как основного источника консульского права, рассмотрены теоретические вопросы базы двусторонних консульских конвенций и других соглашений Республики Узбекистан с иностранными государствами, касающиеся консульских вопросов, проанализирован характер консульской службы её функции, иммунитеты и привилегии консульских должностных лиц, сформулированы теоретические концепции характера консульской службы и правового статуса консула, конкретизирован перечень функций консульских учреждений.

Научная новизна монографии состоит в том, что оно представляет собой самостоятельное научное исследование теоретических и практических аспектов становления и развитии консульского права в системе международного публичного права. Новизна заключается в самой постановке проблемы в условиях государственной независимости Узбекистана, формировании круга рассматриваемых вопросов.

Методологическую основу исследования составили общеправовые и теоретико-правовые методы познания социально-правовых явлений. В ходе исследования широко использовались правила и приёмы системно-структурного подхода.

В процессе монографического исследования для выделения основных аспектов проблемы были использованы методы: исторического, социологического, системного и сравнительного исследования.

Ориентиры исследования были определены идеями и положениями фундаментальных произведений Президента Республики Узбекистан И.А. Каримова.

В работе исследованы и нормативно-правовые акты, регламентирующие консульские сношения на нацио-

нальном уровне, а именно: Конституция Республики Узбекистан, конституционные законы Республики Узбекистан, Законы "О международных договорах Республики Узбекистан", "Об основных принципах внешнеполитической деятельности Республики Узбекистан", Консульский Устав Республики Узбекистан, принятый 29 августа 1996 года, "О порядке назначения и отзыва глав дипломатических представительств Республики Узбекистан в иностранных государствах", "Об установлении дипломатических классов и рангов для дипломатических работников Республики Узбекистан", «Об утверждении Консульского устава Республики Узбекистан» и др.

Указы Президента Республики Узбекистан, Постановления Кабинета Министров Узбекистана "О вопросах организации и совершенствования деятельности Министерства иностранных дел Республики Узбекистан", "О деятельности дипломатических представительств, консульских учреждений иностранных государств, представительств, международных организаций и их сотрудников в Республике Узбекистан", внутриведомственные документы МИД Республики Узбекистан и целый ряд других нормативных актов Республики.

В работе использованы материалы и документы международных организаций, тексты международных договоров в сфере консульских отношений.

Применительно к теме исследованы работы известных правоведов, представителей различных правовых школ и доктрин, изучена и использована юридическая, философская, экономическая, историческая и социологическая литература, посвященная общим проблемам защиты прав человека.

Вне всякого сомнения, положения, выводы, содержащиеся в монографии Юлдашевой Г. могут быть использованы при подготовке соответствующих учебных курсов по международному праву и консульскому праву. Они могут быть полезными для практических работников внешнеполитических и внешнеэкономических ведомств.

Основные выводы монографии могут быть использованы в научной и учебной работе, при преподавании курсов «Международное публичное право», «Международное консульское право», «Международное право прав человека», «Правовые системы современности» и др. в высших и средних юридических учебных заведениях. Практические рекомендации и предложения монографии могут быть применены в законодательной деятельности.

Монография может быть рекомендована к печати.

д.ю.н. Исмаилов Б.И.