

**ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН
ВАЗОРАТИ КОРҲОИ ДОХИЛӢ
АКАДЕМИЯ**

**РЕСПУБЛИКА ТАДЖИКИСТАН
МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
АКАДЕМИЯ**

**II-УМИН КОНФЕРЕНСИЯИ
ИЛМӢ-НАЗАРИЯВИИ БАЙНАЛМИЛАӢ ДАР МАВЗӮИ
«ХУҚУҚИ ИНСОН ВА ҶАҲОНИШАВӢ»**

**МАВОДИ КОНФЕРЕНСИЯ БАХШИДА БА 71-УМИН СОЛГАРДИ
РӮЗИ ҚАБУЛИ ЭЪЛОМИЯИ УМУМИИ ХУҚУҚИ ИНСОН
(ш. Душанбе, 06 декабря соли 2019)**

**II МЕЖДУНАРОДНАЯ
НАУЧНО-ТЕОРЕТИЧЕСКАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ НА ТЕМУ
«ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И ГЛОБАЛИЗАЦИЯ»**

**МАТЕРИАЛЫ КОНФЕРЕНЦИИ, ПОСВЯЩЕННОЙ 71-ЛЕТИЮ
ПРИНЯТИЯ ВСЕОБЩЕЙ ДЕКЛАРАЦИИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА
(г. Душанбе, 06 декабря 2019 года)**





**ЧУМХУРИИ ТОЧИКИСТОН
ВАЗОРАТИ КОРҲОИ ДОХИЛӢ
АКАДЕМИЯ**

**РЕСПУБЛИКА ТАДЖИКИСТАН
МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
АКАДЕМИЯ**

**П-ЮМИН КОНФЕРЕНСИЯИ
ИЛМӢ-НАЗАРИЯВИИ БАЙНАЛМИЛАӢ ДАР МАВЗӮИ
«ХУҚУҚИ ИНСОН ВА ҶАҲОНИШАВӢ»**

**МАВОДИ КОНФЕРЕНСИЯ БАХШИДА БА 71-УМИН СОЛГАРДИ
РӮЗИ ҶАБУЛИ ЭЪЛОМИЯИ УМУМИИ ХУҚУҚИ ИНСОН
(ш. Душанбе, 6 декабря соли 2019)**

**II МЕЖДУНАРОДНАЯ
НАУЧНО-ТЕОРЕТИЧЕСКАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ НА ТЕМУ
«ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И ГЛОБАЛИЗАЦИЯ»**

**МАТЕРИАЛЫ КОНФЕРЕНЦИИ, ПОСВЯЩЕННОЙ 71-ЛЕТИЮ
ПРИНЯТИЯ ВСЕОБЩЕЙ ДЕКЛАРАЦИИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА
(г. Душанбе, 06 декабря 2019 года)**

Душанбе - 2020



УДК 347.1(575.3)(063.3)

УЗВИ ҲАЙАТИ ТАХРИРИЯ:
Члены редакционной коллегии:

Мансурзода А.М. – сардори шуъбаи ташкилӣ-илмӣ ва табъу нашри Академияи ВКД Ҷумҳурии Тоҷикистон, номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент, подполковники милитсия (начальник организационно-научного и редакционно-издательского отдела Академии МВД Республики Таджикистан, кандидат юридических наук, доцент, подполковник милиции);

Музафаров С.З. – И.В. сардори кафедраи фанҳои давлатӣ-ҳуқуқии факултети № 2 Академияи ВКД Ҷумҳурии Тоҷикистон, номзади илмҳои ҳуқуқ, капитани милитсия (начальник кафедры государственно-правовых дисциплин факультета № 2 Академии МВД Республики Таджикистан, кандидат юридических наук, капитан милиции);

Каримова Л.М. – сарнозир оид ба робитаҳои байналмилалии Академияи ВКД Ҷумҳурии Тоҷикистон, полковники милитсия (главный инспектор по международным связям Академии МВД Республики Таджикистан, полковник милиции).

Ҳуқуқи инсон ва ҷаҳонишавӣ : маводи II -умин конференсияи байналмилалии илмӣ-назариявӣ баҳшида ба 71-умин солгарди рӯзи қабули Эъломияи умумии ҳуқуқи инсон // Зери назари умумии н.и.ҳ., дотсент Ф.Р. Шарифзода. - Душанбе: Типография УМТ и ВС МВД Республики Таджикистан, 2020. 282 с.

Права человека и глобализация : материалы II-ой международной научно-теоретической конференции, посвященной 71-летию принятия Всеобщей декларации прав человека // Под общей редакцией к.ю.н., доцента Ф.Р. Шарифзода. - Душанбе: Матбааи РТМТ ва Н-и ВКД Ҷумҳурии Тоҷикистон, 2020. 282 с.

Дар маводи конференсияи байналмилалии илмӣ-назариявӣ маърӯзаҳо ва мақолаҳои илмии олимони варзидаи ҷумҳурӣ ва дигар давлатҳои аъзои ИДМ оид ба проблемаҳои мубраро таърих, назария ва амалияи ҳуқуқи инсон ҷамъоварӣ гардидаанд.

Ақидаи ҳайати таҳририя метавонад ба нуқтаи назари муаллифони мақолаҳо мувофиқ наояд. Барои мазмуни мақолаҳо ва маълумотҳои саҳех муаллиф (муаллифон) масъул мебошанд. Мақолаҳо дар таҳрири муаллифон нашр карда мешавад. Ҳангоми пурра ё қисман чоп ё бо ҳар тарз истифода бурдани мавод, истинод ба сарчашма, муаллиф ва шумора ҳатмист.

В сборнике представлены научные статьи и доклады ведущих отечественных и ученых государств-участников СНГ по актуальным проблемам истории, теории и практики прав человека.

Мнение редакционной коллегии может не совпадать с точкой зрения авторов публикаций. Ответственность за содержание публикаций и достоверность фактов несут авторы материалов. Статьи публикуются в авторской редакции. При полной или частичной перепечатке или воспроизведении любым способом ссылка на источник обязательна.



МУНДАРИЧА СОДЕРЖАНИЕ

<i>Абдувоҳидов М.Р.</i> Ахамияти меъёрҳои эъломияи умумии хуқуки башар дар конститутсия ва қонунгузории мусоири Тоҷикистон	6-9
<i>Абдуллоев Н.С.</i> Убеждение и принуждение как предупредительная мера противодействия религиозному экстремизму	9-14
<i>Абдуллаева Р.А.</i> Правовое регулирование медицинской деятельности и её уголовно-правовая охрана в Республике Таджикистан	14-21
<i>Абовян Э.П., Ремизова Л.С.</i> Некоторые аспекты государственной организации правозащитной деятельности	22-25
<i>Биленко П.С.</i> Домашнее насилие как нарушение прав человека: уголовная ответственность по законодательству Украины	25-29
<i>Бобоев А.А.</i> Кафолати хуқуқу озодиҳои иҷтимоии инсон ва шаҳрванд мувофиқи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон	29-33
<i>Бобоев Ф.</i> Влияние конституционного образования и конституционного воспитания на формирование культуры прав человека	34-38
<i>Боинчану Г.И.</i> О процессах в образовательной деятельности образовательных организаций системы МВД России, вызванных изменениями в защите прав инвалидов по слуху	38-41
<i>Буняева К.В.</i> Беженцы как социальная проблема развития современного общества	42-44
<i>Бурҳонов С.С.</i> Пардоҳти андоз – баҳои тамаддуннокии чомеа	45-47
<i>Бучакова М.А., Дизер О.А.</i> Права и свободы человека и гражданина в Российской Федерации: их обеспечение полицией и возможные ограничения	47-51
<i>Ветрова О.А.</i> Значение общих условий стадии предварительного расследования	52-54
<i>Воробьев С.М., Грунин А.Г.</i> Обеспечение прав человека и гражданина в механизме реализации компенсационной функции права: сравнительно-правовой анализ уголовной политики государств-участников СНГ	55-61
<i>Диноршоев А.М.</i> Классификация национальных механизмов защиты прав человека	62-64
<i>Галкин Д.В.</i> Участие психолога в обеспечении прав несовершеннолетнего участника уголовного процесса	64-67
<i>Ганиева И.А.</i> Права человека в нормативно-правовых актах XXI века	68-71
<i>Ғиёсова Р.С.</i> Заминаҳои сиёсӣ ва ҳуқуқии қабули Конститутсияи Тоҷикистони соҳибистиқлол	71-75
<i>Гоибова М.</i> Конституционно-правовая регламентация прав граждан на охрану здоровья в Республике Таджикистан	75-80
<i>Гришин А.В., Волкова В.Р.</i> Право реабилитированного лица на возмещение вреда	80-87
<i>Гришина Е.Б.</i> Процессуальное положение и правовой статус потерпевшего в уголовном судопроизводстве	87-91
<i>Егоров Д.А.</i> Некоторые конституционно-правовые аспекты административно-правовых режимов в Республике Беларусь	91-97



<i>Зарипова Г.С.</i> Санадҳои суди ҳакамӣ ва тартиби ичрои онҳо	97-103
<i>Захарчук С.Д.</i> Уголовно-правовые механизмы защиты прав сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации и Республики Таджикистан	103-112
<i>Ильичёв И.Е., Лазарева С.А.</i> Насилие над детьми как глобальная проблема современности	112-123
<i>Казачек Е.Ю.</i> Злоупотребление правом не свидетельствовать против себя как способ противодействия предварительному расследованию (теоретические и практические аспекты)	124-127
<i>Касимова Ф.А.</i> Понятие и содержание права на неприкосновенность частной жизни по законодательству Республики Таджикистан	128-132
<i>Ким Е.П., Киселёв Е.А.</i> Перспективы создания конституционно-правового механизма защиты несовершеннолетнего потерпевшего (по материалам Хабаровского края)	132-138
<i>Кравчук Л.С.</i> О роли юстиции и полиции в охране прав человека в Федеративной Республике Германии	138-141
<i>Мамадҷонов М.</i> Масоилҳои баҳсҳои аз ҷониби судҳои ҳакамии баррасишаванда	142-144
<i>Мансурзода А.М.</i> Стандартҳои миллӣ ва байналмиллӣ дар самти таълим дар соҳаи хуқуқи инсон	144-148
<i>Мирзоева Д.М.</i> Анализ международно-правовых актов, запрещающих дискриминацию в трудовой сфере	148-150
<i>Муродзода У.У.</i> Административное судопроизводство как гарант защиты прав граждан в Республике Таджикистан	150-154
<i>Мухаммадиева З.Э.</i> Защита конституционных прав несовершеннолетних в Республике Таджикистан	154-156
<i>Мухторов К.Т.</i> Забони Конститутсия	157-161
<i>Мухторов К.Т., Саидов М.Р., Абдусатторзода М.</i> Заминаҳои хуқуқии қабул ва тағири Конститутсия дар Ҷумҳурии Тоҷикистон	161-168
<i>Мухторов К.Т., Саидов М.Р.</i> Методҳои озмоиши татбиқи навгониҳои Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи худидоракунии шаҳрак ва дехот”	168-176
<i>Никешин К.А., Погорелый М.Ю.</i> , Права человека: европейская практика	176-179
<i>Норов F.</i> Масоилҳои танзими додги судӣ дар қонунгузории ҷиноятӣ Ҷумҳурии Тоҷикистон	179-182
<i>Политова А.С.</i> Уголовная ответственность за торговлю людьми в Украине	182-186
<i>Раупов Ш.</i> Мафҳум, моҳият ва аҳамияти амалҳои тафтишотӣ дар мурофиаи ҷиноятӣ	186-187
<i>Раҳимов У.</i> Танзими қонунӣ ва шартномавии муносибатҳои меҳнатӣ	188-190
<i>Раҳматова У.</i> Заминаҳои ташаккулёбии давлатдории тоҷик ва инкишофи хуқуқи конституцioniи он	191-192
<i>Раҷабов Ф.И.</i> Нақши санадҳои меъёрии хуқуқии байналхалқӣ дар ҳимояи хуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд ва баамалбарории адолати судӣ	193-197



<i>Ремизова Л.С., Ходченков Н.В., Барсук В.В.</i> Проблемные вопросы, возникающие при реализации правового положения иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся в местах лишения свободы	198-201
<i>Рыбалка Е.А.</i> Концепция государственной миграционной политики Российской Федерации: новый этап	202-204
<i>Самадов Б.О.</i> Масъалаҳои хуқуқии ҳимоя ва дастирии давлатии соҳибкории занон дар қонунгузории муосири Тоҷикистон	204-209
<i>Сафарализода Д.С.</i> Равандҳои ҷаҳонишавӣ ва вазъи муосири хуқуқи инсон	210-214
<i>Семенов Е.А.</i> Задержание как мера уголовно-процессуального принуждения в России	214-218
<i>Смаглюк О.А.</i> Половая неприкосновенность как объект уголовного правонарушения, предусмотренного статьей 155 Уголовного кодекса Украины	219-223
<i>Сырлыбаев М.</i> Использование полиграфических исследований в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан	223-226
<i>Урустамов Т.У., Есмуратов А.Б.</i> К вопросу о современных правовых интеграционных процессах	227-230
<i>Файрушина Р.Д., Хакимова Э.Р.</i> Некоторые вопросы квалификации злоупотребления должностными полномочиями	230-233
<i>Чернякова А.В.</i> Защита имущественных прав человека в виртуальном пространстве: международно-правовой аспект	234-239
<i>Шаламова А.Н.</i> К вопросу о конституционализме	239-242
<i>Шарипов Д.С.</i> Вазъи ҳуқуку озодиҳои сиёсии инсон ва шаҳрванд дар Ҷумҳурии Тоҷикистон	242-245
<i>Шарипов П.Ш.</i> Ҳуқуқҳои сиёсии шаҳрвандон ва заминаҳои конституционии он	246-250
<i>Шарифов Ш., Ҷабборов И.Р.</i> Қонун - зодаи тафаккур ва эҷоди мардуми машриқзамин	250-256
<i>Шатохин И.Д.</i> Право человека на квалифицированную юридическую помощь при проведении оперативно-розыскных мероприятий (на примере правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации)	256-258
<i>Шукюров Ш.Т.</i> Международный и национальный механизмы защиты прав человека: их теоретические, правовые вопросы и современное состояние	258-270
<i>Эркаев С.А., Эркаева Н.С.</i> Первоисточники Всеобщей декларации прав Человека	270-275
<i>Юнусова О.М., Абдуллоева Д.Ф.</i> Право на труд в системе конституционных прав в Республике Таджикистан	275-278
<i>Юнусова О.М., Маҳмудов Ш.У.</i> Баъзе муаммоҳои ҷойдоштаи татбиқи пардоҳти музди меҳнати кормандони соҳаи маориф дар Ҷумҳурии Тоҷикистон	279-281



АБДУВОХИДОВ М. Р.
Ассистенти кафедраи ҳуқуқи соҳибкорӣ ва байналмилалии ДДҲБСТ
E-mail: mizrob-00@mail.ru

АҲАМИЯТИ МЕҶЁРҲОИ ЭЪЛОМИЯИ УМУМИИ ҲУҚУҚИ БАШАР ДАР КОНСТИТУСИЯ ВА ҚОНУНГУЗОРИИ МОСИРИ ТОЧИКИСТОН

Кишвари мо роҳи эъмори чомеаи ҳуқуқбунёдро интихоб намудааст, ки яке аз гояҳои асосии он таъмини волоияти қонун ва ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд мебошад.

Эмомалӣ Раҳмон

Ҳуқуқҳои инсон ба ҳар як одами дар ҷаҳон зиндагиунанда танҳо ба он хотир хосаст, ки вай **инсон** аст.

Дар арафаи омодагӣ ба ҷаҳни 30 солагии Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ба саҳифаҳои тақдирсози Ватани азизамон бори дигар назар карда, ба нақши сиёсиву ҳуқуқии Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон дар сарнавишти қишивари маҳбубамон – Тоҷикистон, аз нигоҳи ҳуқуқӣ баҳои арзандару муносиб додан ногузир аст. Он саҳифаҳои таъриҳӣ, ки ба рушди тамоми соҳаҳои ҳаёти чомеаи имрӯзай Тоҷикистон заминаи ҳуқуқии устувор гузоштанд, барои наслҳои имрӯзаву оянда бояд сабаки худшиносӣ ва худогоҳии миллӣ гарданд.

Бо дарназардошти сарчашмаи асосӣ ва нахустини таҳқими ҳуқуқи инсон – Эъломияи умумии ҳуқуқи башар мебошад, ки меҶёрҳои ҳуқуқиеро оид ба ҳифз ва кафолати ҳуқуқи инсон дар бар гирифтааст. Эъломияи умумии ҳуқуқи башар яке аз санадҳои байналмилалии меҳварии СММ маҳсуб ёфта, он бо Қатъномаи Маҷмаи умумии Ассамблеяи генералии СММ аз 10 декабря соли 1948 дар Париж қабул гардида, аз 30 модда иборат мебошад¹. Дар Эъломияи умумии ҳуқуқи башар диққати асосӣ ба эътирофи шаъну шарафи шаҳсият, доштани ҳуқуқҳои баробарӣ, озодӣ, адолати иҷтимоӣ ва сулҳ дар ҷаҳон равона гардида, ҷиҳати нақзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрвандон давлатҳои аъзоро ҳушдор дода, озодии сухан, вичдон ва эътиқодро эътироф намудааст. Дар он зикр гардидааст, ки ҳуқуқҳои инсон бояд аз ҷониби давлатҳо ҳимоя шаванд ва онҳо аз зулму ситам ва муносибатҳои норавою гайриинсонӣ эмин бошанд.

Дар Паёми худ ба мақомоти қонунгузории қишивар Асосгузори сулҳу вахдати миллӣ – Пешвои миллат, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон аз санаи 26 декабря соли 2018 ироа намудаанд: «Зарур медонам бори дигар таъкид намоям, ки пешрафти босуботи давлат ва ҷомеа, пеш аз ҳама, ба таъмини амният, волоияти қонун, таҳқими тартиботи ҷамъиятий ва риояи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд асос мейбад.

Таъмин намудани тартиботи ҳуқуқӣ, амнияти давлат, суботу оромии ҷомеа, ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, инчунин, мубориза бо ҷинояткорӣ вазифаи бевоситаи хизматӣ ва қарзи вичдонии ҳар як корманди мақомоти ҳифзи ҳуқуқ ба ҳисоб меравад»².

Ҳуқуқи инсон мағҳуми хеле мураккабу гуногун ҷабҳа буда, ба он қоидай ягона ва тағсири якмъанӣ додан душвор аст. Як гурӯҳи муаллифон ҳуқуқҳои инсонро чун во-

¹ Эъломияи умумии ҳуқуқи башар. <https://www.lexilogos.com/declaration/tadzhik.htm>

² Паёми Пешвои миллат, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, 22.12.2017 13:21, шаҳри Душанбе.



ситай муваффакшавии инсон ба нэъматҳои асосии моддию маънавӣ, амалисозии ла-Ҷату истеъоддоҳои худ, гурӯҳи дигар ҳамчун усули худтасдиқкунии нотакрору мустақилонаи шахсият маънидод мекунанд, зоро ҳуқуқҳои инсон он талаботи шахсиятро ошкор месозад, ки таъминсозии онҳо ба вай имконият медиҳад, чун узви чомеаи му-шаххас инкишоф ёбад.

Қабул гардидани Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон яке аз дастовардҳои муҳими даврони соҳибистиклолияти кишварамон ба шумор меравад, ки ба рушди та-моми соҳаҳои ҳаёти чомеа, аз ҷумла ба таъмини воқеии ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, инчунин адолати иҷтимоӣ асос гузаштааст.

Саволе ба миён меояд, ки оё чомеаи мо солҳои пурфочеаи 90-и асри гузашта роҳи дигари рушди ҷомаеро интихоб карда метавонист? Дар сурати интихоби роҳи дигари пешравӣ моро чӣ гуна оқибатҳо интизор буданд? Кадом омилҳо ба интихоби ҳамин роҳи инкишофи ҷомеа сабаб гардиданд? Роҳи минбаъдаи таъмини адолати иҷтимоӣ чӣ гуна сурат мегирад? Барои ҷавоби аниқ додан ба ин ва дигар саволҳо зарурияти таҳли-ли паҳлӯҳои гуногуни рӯйдодҳои гузашта дар кишвар зарурияти кабул гардидани қону-ни асосии кишвар ба ҳам пайвастагии воқеаҳои иҷтимоиву сиёсӣ, зарурияти интихоби роҳи рушди соҳаҳои муҳталифи ҳаёти ҷомеа дар замони мосир ба миён меоянд, ки мин-баъд ҳам паҳлӯҳои ҷудогонаи он диққат мухаққиқон, таъриҳшиносон, сиёсатшиносон ҳуқуқшиносон, ҷомеашиносон ва аҳли пешсафи ҷомеаро ҷалб ҳоҳанд кард.

Ҳанӯз дар муроҷиатномаи худ ба мардуми Тоҷикистон 12 декабря соли 1992 Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ - Пешвои миллат Эмомалӣ Раҳмон таъқид намуда буданд, ки «...асоси қонунҳои Ҷумҳурии Тоҷикистонро нав карда, онро бо назардошти меъёрҳои ҳуқуқии байналмилалӣ такмил дода, барои бунёди давлати нав - давлати демократии ҳуқуқбунёд замина гузаштан лозим аст»¹. Моҳи декабря соли 1993 дар ара-фаи муҳокимаи умумихалқии Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон, Пешвои миллат Эмомалӣ Раҳмон ҷунин андешадоро иброз карда буданд. «Имruz вақти он расидааст, ки мо дар роҳи бунёди давлати ҳуқуқбунёду демократӣ ва дунявӣ аз сухан ба амал гуза-рем. Бинобар ин, ман ҳамчун Сардори давлат изҳор менамоям, ки асоси эҷоди ин навъи давлатро Сарқонуни нави ҷумҳурӣ мегузорад».

Дар асоси ин андешаҳо ҳалқи Тоҷикистон, маҳз бо Конститутсияи кишвар алоқаманд будани заминайи бунёди давлати ҳуқуқбунёд, демократӣ ва дунявиро дарк намуда, ҳамчун баёнгари соҳибихтиёри ва сарчашмаи ягонаи ҳокимияти давлатӣ, бо сарварии пешвои хирадманди худ Э. Раҳмон сар-навишти худро тибқи муқаррароти ин ҳуҷҷати воқеан тақдирсоз муайян намуд, самтҳои пешрафти ҳамаи соҳаҳои зиндагиаш-ро мушаххас гардонид.

Ба ҳамагон маълум аст, ки шахсият дар ҷомеа ва давлат дорои ҳуқуқҳои зиёд мебошад. Ҳар як одам, чун иштирокдори муносабатҳои гуногуни ҷамъияти - оиласӣ, меҳнатӣ, молӣ, сиёсӣ ва ғайра ин ҳуқуқҳоро барои қонеъсозии талаботи худ, муваффақшавӣ ба ҳадафҳои муайяни ҳаётӣ истифода мекунад.

Ҳуқуқҳои инсон дар кишвари мо арзиши олий дорад ва аз ҷониби давлат кафолат-нок карда шудааст. Тавре маълуми ҳамагон аст дар қисми сеюми моддаи 1-уми Консти-тутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон қайд карда шудааст, ки «Тоҷикистон давлати иҷтимоӣ буда, барои ҳар як инсон шароити зиндагии арзанда ва инкишофи озодонаро фароҳам

¹ Раҳмон Э. Муроҷиатномаи Раиси Шуруи Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон ба ҳалқи шарифи Тоҷикистон. - Душанбе. 12 декабря соли 1992.



меорад»¹. Инчунин дар моддаи 5-уми Конституцияи чумхурӣ «Инсон, ҳукуқ ва озодиҳои ӯ арзиши олӣ мебошанд. Ҳаёт, қадр, номус ва дигар ҳукуқҳои фитрии инсон даҳлнапазиранд. Ҳукуқу озодиҳои инсон ва шаҳрвандро давлат эътироф, риоя ва хифз ме-намояд» – гуфта шудааст.

Ҳукуқи инсон дар Ҷумҳурии Тоҷикистон бевосита аз Конституцияи кишвар, са-надҳои меъёрии ҳукуқии байналмилалӣ, аз қабили Эъломияи умумии ҳукуқи башар ва қонунҳои амалқунанда сарчашма мегирад.

Ҳукуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд ба воситаи Конституция, қонунҳои чумхурӣ ва санадҳои ҳукуқии байналмилалие, ки аз тарафи Тоҷикистон эътироф шудаанд, хифз мегарданд.

Ҳукуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд бевосита амалӣ мешаванд. Онҳо мақсад, мазмун ва татбиқи қонунҳо, фаъолияти ҳокимияти қонунгузор, икроия, мақомоти маҳаллии ҳокимияти давлатӣ ва худидоракуниро муайян мекунанд ва ба воситаи ҳоки-мияти судӣ таъмин мегарданд.

Ба ду қисмат чудо шудани ҳукуқҳои инсон, ки ба ҳукуқҳои фитрӣ ва позитивӣ мавқеи ҳукуқҳои асосии инсонро муайян мекунад. Яъне ҳукуқҳои фитрӣ ин бевосита табиатан ба инсон ҳос буда, ҳукуқҳои позитивӣ бошад аз ҷониби давлат бо восита са-надҳои меъёрии ҳукуқӣ пешниҳод карда мешавад. Аз ин лиҳоз маҳдуд кардани ҳукуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд танҳо ба мақсади таъмини ҳукуқ ва озодии дигарон, тар-тиботи ҷамъиятӣ, ҳимояи асосҳои соҳтори конституционӣ, амнияти давлат, мудофиаи мамлакат, ахлоқи ҷомеа, сиҳатии аҳолӣ ва тамомияти арзии ҷумхурӣ раво дониста мешавад.

Байни меъёроҳои Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ва Эъломияи умумии ҳукуқи башар тағовути куллӣ ба назар намерасад, балки ҳамаи муқаррароти меъёрии Эъломияи умумии ҳукуқи башар дар Конституция ва дигар қонунгузории ҷории ҷумхурӣ дарҷ гардиааст.

Асоси ҳукуқҳои инсонро арзиши муҳимтарин - шаъну эътибор ташкил медиҳад, ки онро аз нигоҳҳои гуногун баррасӣ кардан мумкин аст.

Аз як ҷониб, шаъну эътибор умуман эътироф шудани арзиши инсон ҳамчун мавҷудияти олии соҳибақлу вичдон, сарфи назар аз сифатҳои мушахҳас ва маҳсуси-ятҳои характеристи ӯ мебошад. Яке аз асосгузорони назарияи ҳукуқҳои инсон маорифпар-вари фаронсавӣ Ж. Ж. Руссо бошад, таъкид мекард, ки шаъну эътибор дар ҳуди моҳи-яти одам мавҷуд аст: «Даст кашидан аз озодии ҳуд даст кашидан аз шаъну эътибори ин-сонии ҳуд, аз ҳукуқи инсон, ҳатто аз ӯҳдадориҳост». Ҳамаи одамони рӯи замин бо шаъну эътибори ҳуд тавлид мешаванд ва дар ин бобат ҳама баробаранд. Одамон табиа-тан дар муносибат бо ҳамдигар бояд дар рӯҳи бародарӣ, эҳтироми шаъну эътибор, ҳукуқҳо ва озодиҳои одами дигар рафтор намоянд.

Ташаккули давлати ҳукуқбунёд ва ҷомеаи шаҳрвандӣ маданияти баланди ҳукуқро талаб менамояд, ки бе он ҷунин арзишҳои бунёдӣ ва принципҳои ҷомеа, ба монанди волоияти қонун, афзалияти ҳукуқу озодиҳои инсон ва хифзи манфиатҳои қонунии инсон ва шаҳрванд наметавонанд пурра амалӣ шаванд².

Инкишофи ҳукуку озодиҳои инсон дар ҷомеаи ҳозира ва давлат нақши ҳалқунанда

¹ Конституцияи Ҷумҳурии Тоҷикистон (6 ноябри соли 1994 дар раъйпурсии умуниҳалқӣ қабул карда шуд. 26 сентябри соли 1999, 22 июня соли 2003 ва 22 майи соли 2016 ба тариқи раъйпурсии умуниҳалқӣ ба он тафйиру иловаго ворид карда шудаанд). – Душанбе: «Қонуният», 2016.

² Раҳматуллоев А. Э., Мухторов К.Т., Қаҳоров Н. М. Амалишавии меъёроҳои ҳукуқӣ ва танзими муносибатҳои мурофиавии ҷиноятӣ. – Ҳуҷанд: Ҳурросон, - 2019. – 280с.



мебозад. Риояи ҳуқуқҳои инсон муттаҳидии чомеаро таҳқим мебахшад, ташаббус ва ҷӯшу хурӯш, некӯаҳволии моддӣ, ватандӯстӣ, ҳисси эҳтиромро ба Ватани худ афзун месозад.

Дар шароити эътирофӣ ва ҳимояи қадру номуси шаҳрвандон нақши ташабbusҳои ҷамъиятӣ афзуда, ҳар гуна институтҳои ҷамъиятӣ (созмонҳои ғайрихукуматӣ, муасисаҳои кӯдакона, иттилоқҳо, ҷомеаҳо, корхонаҳои савдо ва истеҳсолӣ) таъсис мейёбанд, воситаҳои нави ахбори омма пайдо мешаванд, ҷомеаи шаҳрвандӣ ташаккул ёфта, рӯ ба инкишоф меорад.

Ҳуқуқи инсон дар ҷомеаи ҳозира вазифаҳои муҳимро ба ҷо меорад. Байни онҳо инҳоро ҷудо кардан мумкин аст: ахлоқӣ-маънавӣ, ташаккули ҷаҳонбинӣ, маърифатнокӣ, сиёсӣ, ҳуқуқӣ ва ғайра.

Вазифаи ахлоқӣ-маънавии ҳуқуқҳои инсон дар ҳамаи намояндагони ҷомеаи ҳозира ташаккул додани арзишҳои ахлоқӣ, эътиқоде мебошад, ки ҳуқуқ, озодиҳо, шаъну эътибори инсон, сулҳ дар тамоми ҷаҳон, адолатнокӣ, ҳамдигарфаҳмӣ, ҳамдигар назирӣ ва дигар арзишҳоро ҳимоя мекунанд.

Вазифаи ташаккули ҷаҳонбинии ҳуқуқҳои инсон, ки дар одамон ташаккул додани муқаррапот ва муносибати ҷаҳонбинӣ ба равандҳои инкишофи ҷомеа ва давлат, пеш аз ҳама инсондӯстӣ (гуманизм) ва рад кардани зӯроварӣ, тарбияи эҳсоси масъулият барои рафтори худ, баҳри тақдири Ватани худ ва умуман, инсониятро дар назар дорад, ба он хеле наздик аст.

Ҳуқуқҳои инсон ибтидои маънавӣ дошта, аз меъёрҳои ахлоқӣ бармеоянд, аммо онҳо чун дар меъёрҳои ахлоқӣ дар меъёрҳои ҳуқуқӣ низ таҳқим мейёбанд. Бисёр вақт са-надҳои қонунгузорӣ категорияҳои маънавиро инъикос мекунанд. Ҷунончӣ, дар Эъломияни умумии ҳуқуқи башар гуфта шудааст, ки ҳамаи одамон соҳиби «ақл» ва «вичрон» мебошанд ва нисбати якдигар бояд дар руҳияи «бародарона» рафтор намоянд. Дар Конвенсия дар бораи ҳуқуқҳои кӯдак мағҳумҳои «хушбахтӣ» ва «муҳаббат» ҳастанд.

Дар қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон арзишҳои ахлоқӣ чун қисми таркибии ҳуқуқу озодиҳои таҳқимёфтai инсон ва чун кафолатҳои ҳимояи онҳо баромад мекунанд. Ҷунончӣ, дар моддаи 1-и Конститутсия чунин нишондодҳои категорияҳои ахлоқӣ чун «зиндагии арзанда» ва «инкишофи озодона», дар моддаи 5 - «қадр» ва «номус», дар моддаи 17 «баробархукуқӣ», дар моддаи 34 - «ғамхорӣ» ва ғайра мавҷуданд, ки эҳтироми давлат нисбати шаҳрвандон дар сатҳи баланд оварда шудааст ва дар навбати худ шаҳрвандон низ бояд ҳуқуқу ӯҳдадориҳои дар назди давлат доштаашонро дар сатҳи баланд риоя ва иҷро намоянд.

АБДУЛЛАЕВ Н.С.

Старший преподаватель кафедры уголовного права юридического факультета
Российско-Таджикского (Славянского) университета
E-mail: n.abdullaev.88@mail.ru

УБЕЖДЕНИЕ И ПРИНУЖДЕНИЕ КАК ПРЕДУПРЕДИТЕЛЬНАЯ МЕРА ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ РЕЛИГИОЗНОМУ ЭКСТРЕМИЗМУ

В современном мире, где возрастает роль социально-экономических, политических и культурных взаимоотношений, также растет необходимость межрелигиозного и межкультур-



турного диалога. Одним из опаснейших факторов дальнейшего развития цивилизации является рост религиозно-политического экстремизма.

В системе противодействия религиозному экстремизму нельзя допустить снижения значимости превентивных мер. Поскольку некоторые экстремистские организации еще не реализовали свои радикальные устремления, но в их идеологии заложены принципы нетерпимости к людям других вероисповеданий, звучат прямые призывы к изменению конституционного строя Республики Таджикистан.

Никому не секрет, что лидеры экстремистских организаций заинтересованы в привлечении молодежи, в этой связи, актуальной проблемой нашей страны является создание стойкого иммунитета у молодежи к воздействию пропаганды экстремистских организаций.

Как справедливо отмечает В.А. Абдухамитов, «..события последних лет показали значительную опасность этнополитических и религиозных экстремистских течений в современном мире. Провоцируя конфликты, ненависть и недоверие между национальными и религиозными группами, экстремисты создают реальную угрозу миру и безопасности отдельных государств и всего мирового сообщества..»¹.

При осуществлении профилактических мероприятий по противодействию экстремизму в религиозной сфере необходимо учитывать местные особенности. К ним относятся: уровень религиозности населения, его приверженность определенным религиозным убеждениям и организациям; влияние экстремистских религиозных групп; количество мечетей, церковных приходов и их посещаемость; возможности зарегистрированных в регионе и других позитивных религиозных организаций.

Одним из приоритетных направлений развития законодательной системы большинства стран мира является противодействие экстремизму, в связи с чем многие зарубежные страны придали нормам, противодействующим криминальным формам экстремизма, конституционный статус².

Говоря о правовом механизме противодействия экстремистским проявлениям, следует отметить, что он включает в себя различные государственные органы. Особое, ключевое место в них занимают органы внутренних дел.

Закон Республики Таджикистан «О милиции» (АхбориМаджлиси Оли Республики Таджикистан, 2004 г., №5, ст.352; Закон РТ от 27.11.2014 г., № 1140) возложил на милицию обязанность, которая выражается в предупреждении преступления, выявлении причины и условия, способствующие совершению преступлений, принимать меры к их устранению, осуществлять индивидуальную профилактическую работу с правонарушителями, участвовать в правовом воспитании граждан, а также проводить оперативно-розыскные мероприятия в целях предупреждения, выявления и раскрытия преступлений³.

Участившиеся факты экстремизма обусловили принятие Закона РТ «О борьбе с экстремизмом» (от 8 декабря 2003 г.)⁴. Позже на основании Указа Президента РТ от 12 ноября 2016

¹См.: Абдухамитов В.А. Совершенствование уголовно-правовых средств и правоприменительной практики борьбы с религиозным экстремизмом в странах Центральной Азии. Монография – Душанбе: «РТСУ», 2015. - С. 21-22.

²Абдуллаев Н.С. Ответственность за преступления экстремистской направленности в зарубежных государствах // Вестник университета. – Душанбе: - №3 - 2019. - С. 14-15.

³Закон Республики Таджикистан «О милиции» (АхбориМаджлиси Оли Республики Таджикистан, 2004 г., №5, ст.352; Закон РТ от 27.11.2014 г., № 1140): [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://base.mmk.tj/> (дата обращения 26.11.2019).

⁴Закон Республики Таджикистан «О борьбе с экстремизмом» от 8.12.2003 г. //АхбориМаджлиси Оли Республики Таджикистан. – 2003. – №12. –С.697; 2007. — №3, ст.158. [Электронный ресурс] - Режим доступа: <http://mmk.tj/ru/legislation/legislation-base/2003/>. (дата обращения: 27.11.2019).



г. была утверждена Национальная стратегия Республики Таджикистан по противодействию экстремизму и терроризму на 2016-2020 гг.¹, в которой были обозначены все приоритетные направления по борьбе с этим негативным социальным явлением.

Принимая во внимание тот факт, что религиозный экстремизм, напрямую связан с тоталитарными религиозными организациями. Их активное проявление требует пристального внимания со стороны законодателя и правоохранительных органов.

Реализация данного механизма осуществляется при помощи методов управления. По мнению К.А. Кареевой-Попелковской, метод убеждения в этом контексте используются для изменения сознания убеждаемого в противоположную положительную сторону. В то же время принуждение является противоположностью метода убеждения и включает в себя комплекс мер негативного воздействия, которые заставляют субъекта соответствующих правоотношений изменить свое поведение и подчиниться законным требованиям представителя власти².

Таким образом, методы убеждения и принуждения при изучении института экстремизма составляют систему способов организационного воздействия государства и государственных органов на сознание и поведение людей.

В соответствии со статьей 30 Конституции Республики Таджикистан пропаганда, а также агитация, разжигающие социальную, национальную, расовую, религиозную, вражду, а также неприязнь, запрещаются³.

Как указывает Ю.В. Сергеева в своем автореферате, метод убеждения формирует легитимное сознание, позволяющее добровольно выполнять предписанные правила поведения, действуя в первую очередь посредством нравственного, нравственного характера. В результате такого воздействия человек воспринимает точку зрения убеждающего как свою собственную и, как правило, формирует взгляды, соответствующие мировоззрению убеждающего⁴. На наш взгляд, данный метод является определяющим, его сущность заключается в воздействии на сознание и поведение людей с целью формирования у них правильных убеждений, понимания и осознания необходимости добровольного и добросовестного выполнения требований закона и других правовых норм, а содержание устанавливает комплекс конкретных действий и средств этого воздействия.

Методы убеждения как мера правового противодействия экстремизму занимают особое место, поскольку их реализация носит преимущественно профилактический, предупредительный характер.

Как справедливо отмечает А.С. Дугенец, «только когда убеждение и общественное воздействие (в том числе от имени саморегулируемых организаций) не приводит к положительным результатам и происходит отклонение поведения от установленного правопорядка, возникает необходимость применения метода принуждения, в том числе административного

¹Указ Президента Республики Таджикистан от 12.11. 2016 г., № 776 «Об утверждении Национальной стратегии Республики Таджикистан по противодействию экстремизму и терроризму на 2016-2020 годы». - Душанбе, ООО «Контраст», 2016. — С. 1.

²Кареева-Попелковская К.А. Административно-правовое регулирование применения мер пресечения сотрудниками полиции Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012. – С. 24.

³ Конституция Республики Таджикистан (принята 6 ноября 1994 года путем всенародного референдума с изм. и доп. 26 сентября 1999, 22 июня 2003 и 22 мая 2016г.) [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.mmk.tj/tu/>.(дата обращения 26.11.2019).

⁴Сергеева Ю.В. Административно-правовое регулирование противодействия молодежному экстремизму органами внутренних дел: автореф. дис. . канд. юрид. наук. М., 2014. – С. 40.



принуждения»¹. Принуждение непосредственно регламентировано правовыми нормами и применяется на базе убеждения, а, как известно, принуждение - это метод влияния государства на сознание и поведение людей, которые совершают противоправные действия.

Важно обеспечить такой нравственный микроклимат в обществе, прежде всего среди молодежи, который в большей степени исключал бы возможность проникновения в сознание и поведение людей экстремистских, антиобщественных взглядов, и способствовал бы нравственному формированию человека с положительными социальными качествами, богатыми духовными потребностями, положительными ценностными ориентациями и жизненными планами.

Сказанное находит свое отражение в период гражданской войны в Республике Таджикистан после распада СССР. Именно тогда наибольшую опасность представляли сторонники ваххабизма. Сторонники идеологии ваххабизма работу с молодежью считали своей приоритетной целью².

В данном случае представляется разумным проводить следующие мероприятия:

- обеспечение разнообразных форм проведения досуга, отдыха молодежи;
- создание условий для наибольшего выбора и получения профессии, специальности;
- недопущение распространения оскорбительных материалов и информации для отдельных религиозных, национальных групп через СМИ;
- распространение агитационных материалов и художественных произведений антиэкстремистской направленности.

Полагаем, что осуществление этих мероприятий в повседневной жизни будет способствовать профилактике религиозного экстремизма, предостережению молодежи от участия в деятельности экстремистских организаций.

Таким образом, все проявления религиозного экстремизма должны находиться под контролем и вызывать соответствующую реакцию противостоящих им государственных структур. В организации этой работы важно, чтобы действия государственных структур осуществлялись комплексно. Они должны соответствовать государственной политике противодействия религиозному экстремизму в силу того, что это деяние направлены вопреки норм закона³.

Таким образом, в целях профилактики религиозного экстремизма предлагаем проведение таких мероприятий как:

- создание условий для снижения агрессии, напряженности, экстремистской активности в среде молодёжи;
- создание условий для воспитания успешной, эффективной, толерантной, патриотичной, социально ответственной личности;
- создание условий для повышения жизненных шансов подростков и молодёжи, оказавшихся в сложной жизненной ситуации;
- развитие конструктивной социальной активности подростков и молодёжи;
- развитие позитивных молодёжных субкультур, общественных объединений, движений, групп;

¹Дугенец А.С. Некоторые концептуальные вопросы административной ответственности в российском праве // Административное и административно-процессуальное право. М, 2005. Ч. 2. –С. 267.

²Маджидзода Дж.З. Противодействие терроризму и экстремизму (курс лекций). – Душанбе: «НашриМубориз», 2016. – С. 57.

³Абдуллаев Н.С. Противоправная деятельность экстремизма // Материалы XXIII Славянские чтения Научная конференция профессорско-преподавательского состава и студентов юридического факультета РТСУ.- Душанбе: - 2019г. - С. 12.



- создание альтернативных форм реализации экстремального потенциала молодёжи.

В последнее время экстремистские проявления значительно усилились в студенческой среде. Многие из них происходят на межнациональной почве. В целях профилактики экстремизма и формирования межнационального согласия в студенческой среде можно предложить рассмотреть как меры и по необходимости применить следующее:

1. Повысить роль студенческих общественных объединений в жизни вуза, степень их влияния на процессы в студенческой среде.

2. Организовать в образовательных учреждениях факультативные курсы по изучению законодательства в сфере противодействия экстремизму, создать стенды антиэкстремистской направленности в корпусах учебных заведений и студенческих общежитиях, активнее привлекать органы правопорядка к этой работе.

3. Организовать мониторинг учебных программ и пособий с целью выявления материалов, направленных на разжигание межнациональных конфликтов.

4. Создавать в вузах добровольные интернациональные студенческие дружины для поддержания общественного порядка и предупреждения конфликтов на почве этнической неприязни на территории учебных заведений, общежитий и студенческих городков.

5. Разработать механизмы специальной системы подготовки кадров из числа студентов представителей различных национальностей. В этих целях необходимо более тщательно отбирать состав участников целевых наборов в вузы и создать систему поиска наиболее одарённых молодых людей в образовательных учреждениях с целью направления их на дальнейшее обучение в престижные вузы страны.

6. Основная задача состоит в предотвращении распространения экстремистских настроений среди подростков и молодёжи, а также в направлении силы и энергии молодых лиц, придерживающихся экстремистских взглядов в мирное русло, законное и не противоречащее нормам общества.

7. Именно профилактика экстремизма в образовательной системе первую очередь начинается с формирования у студентов толерантного сознания¹.

Также необходимо разработать и внедрить в учебно-воспитательный процесс комплексов образовательных программ, которые будут направлены на профилактику терроризма и экстремизма, укрепление установок толерантного сознания и поведения среди молодёжи. Думается, что по итогам таких мероприятий не только поднимается громадный пласт проблем, но и возникает множество практических предложений по их решению, которые сегодня можно положить в основу нового направления в работе по противодействию религиозному экстремизму. Вследствие этого мы оцениваем такого рода обсуждения с привлечением общественности, особенно молодёжи, положительно и считаем необходимым продолжить работу в данном направлении. А чтобы молодёжь не попадала в сети экстремистов, следует позаботиться о том, чтобы духовное воспитание подрастающих граждан рассматривалось как задача первостепенной важности.

Указанные меры целенаправленно направлены на защиту граждан и государства от негативного влияния и проявлений экстремизма во всех сферах общественной, политической и религиозной жизни. Однако следует отметить, что в современных реалиях и в условиях бурно развивающегося общества, технического прогресса лица, преследующие идеологию экстремизма, склонные к экстремизму и распространяющие это явление в массы, активно

¹Абдуллаев Н.С. Профилактика религиозного экстремизма в молодежной среде (на материалах Республики Таджикистан // Материалы Всероссийской конференции «Проблемы выявления на раннем этапе признаков экстремистской и террористической деятельности в образовательных организациях Российской Федерации» МПУ. – Москва: 2019г. – С.12-16.



используют вышеизложенное в своих преступных целях. Поэтому мы считаем, что органы государственной власти, исполнительной власти, местного самоуправления, а также граждане и гражданское общество должны совместно противодействовать проявлениям экстремизма в нашей жизни. Считаем необходимым использовать все возможности для выявления источников финансирования экстремистской и террористической деятельности и недопущения их использования при совершении преступлений.

АБДУЛЛАЕВА Р.А.

Доцент кафедры уголовного права юридического факультета
Российско–Таджикского (Славянского) университета, кандидат юридических наук
e-mail: abdullaeva.rano2014@yandex.ru

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕДИЦИНСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ЕЁ УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ОХРАНА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

В Концепции правовой политики Республики Таджикистан на 2018-2028 годы от 06 февраля 2018 г. № 1005 отмечено, в числе первостепенных задач правовой политики суверенного Таджикистана «... охрана здоровья населения (п.2)». Сущность правовой политики Республики Таджикистан составляют высшие ценности – права и свободы человека и их защита. Учитывая, что анализ всего нормативного массива в сфере охраны здоровья перед нами не стоит, а объем диссертационного исследования не позволяет этого сделать, рассмотрим только основные нормативные правовые акты. Анализ всего блока нормативной базы здравоохранения является предметом административного права и административно-правовой науки. Конституция Республики Таджикистан является юридической базой, ядром всего правового регулирования здравоохранения. В ст.38 Конституции Республики Таджикистан говорится: «Каждый имеет право на охрану здоровья. Каждый в рамках, определенных законом, пользуется бесплатной медицинской помощью в государственных учреждениях здравоохранения. Государство принимает меры по оздоровлению окружающей среды, созданию и развитию массового спорта, физической культуры и туризма (в редакции референдума от 22 июня 2003 г.)»¹.

Во исполнение положений этой нормы республикой проделана большая работа по приведению всего законодательства в области здравоохранения в соответствие с нею и международными обязательствами страны. В принятой Концепции правовой политики Республики Таджикистан на 2018-2028 годы указано: «Основные элементы правовой политики Республики Таджикистан составляют государственные стратегии, концепции, программы, нормативные правовые акты и правоприменительные акты».²

Остановимся на самом значимом для всех юристов - Концепции правовой политики Республики Таджикистан на 2018-2028 годы. Настоящий нормативно-правовой акт является новым правовым комплексным институтом правовой системы страны, ранее в советский пе-

¹Конституция Республики Таджикистан от 6 ноября 1994 г. (в редакции референдума от 26.09.1999г., от 22.06.2003г., от 22.05.2016г.)//дата обращения 29.11.2018. Электронный ресурс: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2213

²Концепция правовой политики Республики Таджикистан на 2018-2028 годы // Утверждена Указом Президента Республики Таджикистан от 6 февраля 2018 г., № 1005.



риод такого акта не было. Необходимость в таком акте обусловлена такими факторами: как всемерная защита прав и свобод граждан республики в условиях перехода к новой рыночной экономике; правовое обеспечение этого переходного периода; качественное повышение результативности в правотворческой деятельности и ее устойчивости; предотвращение и устранение имеющихся противоречий, несоответствия, пробелов, повторов в законах; исключение правовых норм, потерявших свою сущность и актуальность на сегодняшний день; приведение всего законодательства в соответствие с международными нормативными правовыми актами, признанными Таджикистаном. А также, учитывая расширение однородных общественных отношений, регулируемых законом, в дальнейшем постепенно переходить к кодификации, совершенствовать и единообразно применять язык и юридическую терминологию, требовать полное применение требований норм права на практике.

В числе задач по совершенствованию таможенного законодательства значится «принятие мер по охране здоровья населения, отказавшись, в частности, от импорта пищевых, лекарственных, биологических и других продуктов, вредных для здоровья человека, в том числе генетически модифицированных организмов (ГМО)» (п.22 раздела 4 Концепции правовой политики...). Тем самым обеспечивается продовольственная безопасность страны. Выявление таких случаев надлежит таможенникам совместно с санитарными врачами.

В п.29 этого же раздела Концепции правовой политики... речь идет об улучшении качества медицинских услуг для профилактики инфекционных заболеваний среди заключенных; разработке новых форм и методов организации труда и деятельности осужденных, ориентированных на поддержание их психического и физического здоровья. В п.40 речь идет об обеспечении прав человека на создание семьи, здоровье семьи. В п.52 речь идет о разработке и внедрении практических механизмов обязательного медицинского страхования и необходимости проведения массовых мероприятий по формированию здорового образа жизни; установке на соответствующем уровне предоставления бесплатных образовательных и медицинских услуг малоимущим слоям населения.

Все перечисленное относится, прежде всего, к сфере здравоохранения, означая развитие отдельных ее сторон. Тем не менее, по-нашему мнению, следует отдельно отобразить в Концепции правовой политики развитие правового обеспечения здравоохранения на современном этапе, ведь здоровье населения, нации – основа национальной безопасности страны.

Отсюда напрашивается вывод, что важным субъектом профилактики преступлений, не только в здравоохранении, являются Министерство здравоохранения, его органы на местах, медицинские и фармацевтические работники, т.к. они занимаются не только профилактикой и выявлением различных заболеваний, в том числе особо опасных и инфекционных, заразных болезней. Медики противостоят преступлениям и коррупции в сфере здравоохранения, а порой совершают их сами. Уголовный кодекс РТ достаточно полно отобразил преступления в сфере медицины, которые совершаются только медработниками.

За годы независимости Республики Таджикистан с 1991г. по 2017г.г., были разработаны и приняты ряд Концепций, Стратегий и Государственных Программ в разных отраслях общественной и государственной жизни, в том числе Национальная стратегия развития Таджикистана на период до 2030 года¹. Она разработана и принята на основе Закона Республики Таджикистан от 03 августа 2018 года № 1544 «О государственных прогнозах, концепциях,

¹ Национальная стратегия развития Таджикистан на период до 2030 года / дата обращения 30.11.2018г.
Электронный ресурс:http://tajikemb.kg/index.php?Itemid=123&id=448&option=com_newscatalog&view=article



стратегиях и программах социально-экономического развития Республики Таджикистан»¹. Следует отметить, что 10 мая 2019 года прошло заседание в рамках Межведомственного координационного совета и технической рабочей группы по разработке «Национальной стратегии здравоохранения Республики Таджикистан на период до 2030 года».² Это должно способствовать дальнейшему развитию системы здравоохранения страны.

Здравоохранение Таджикистана переживает период обновления и перехода на новые модели развития. Вступление страны в такие межгосударственные организации, как СНГ, ШОС, ОДКБ предполагает взаимовыгодное сотрудничество и взаимопомощь, в том числе и в области здравоохранения. Инфекционные и заразные болезни, пересадка органов и тканей человека, спортивная медицина, обмен медицинской помощью и медикаментами, борьба с ВИЧ/СПИД, лихорадкой Эбола и т.д. – вот далеко неполный перечень сфер медицины, где необходимо правильное юридическое сопровождение. Этот динамично развивающийся сектор экономики предполагает, как наличие, так и разработку и принятие новых НПА.

Постановлением Правительства РТ от 02 августа 2010 года №368 утверждена «Национальная стратегия здоровья населения Республики Таджикистан на период 2010 – 2020 годы», которая обобщает долгосрочные цели страны в области охраны здоровья граждан и пути достижения этих целей, а именно: стратегии, программы и ресурсы модернизации сектора здравоохранения.³ На основе нее разработана Стратегия питания и физической активности в Республике Таджикистан на 2015-2024 годы (утверждена постановлением Правительства РТ от 31 декабря 2014 года, № 808).⁴

Согласно Национальной стратегии здоровья населения ... профильное министерство смогло разработать и принять на уровне Правительства страны ряд Программ, имеющих огромное значение для всего здравоохранения, охраны здоровья населения и отдельного гражданина, просто человека, проживающего или находящегося на территории государства. «Национальная программа формирования здорового образа жизни в Республике Таджикистан на период 2011-2020 годы» (утверждена постановлением Правительства РТ от 30 октября 2010 г. № 560)⁵, «Национальная программа по развитию донорства крови и её компонентов в Республике Таджикистан на 2015-2019 годы» (утверждена постановлением Правительства РТ от 02 июля 2015 г. № 422)⁶, «Стратегический план развития первичной медико-санитарной помощи по принципу семейной медицины в Республике Таджикистан на период 2016-2020 годы» (утвержден постановлением Правительства РТ от 27 июля 2016 г. № 317)⁷, «Программа государственных гарантий по обеспечению населения медико-санитарной помощью в试点ных районах Республики Таджикистан на 2017-2019 годы» (в редакции по-

¹ Закон Республики Таджикистан от 3 августа 2018 года № 1544 «О государственных прогнозах, концепциях, стратегиях и программах социально-экономического развития Республики Таджикистан» //дата обращения 30.11.2018г. Электронный ресурс: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39742496#pos=0;133.3333282470703

² Электронный ресурс: <https://tajikta.tj/ru/news/tadzhikistan-razrabatyvat-novyyu-strategiyu-zdravookhraneniya-do-2030-goda>; дата обращения 10 мая 2019: 18:32

³ Закон Республики Таджикистан от 28 июня 2017г. №721 «О безопасности (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.08.2018 г.) //Дата обращения 01.12.2018г. Электронный ресурс: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31038753#pos=1;-128

⁴ Стратегия питания и физической активности в Республике Таджикистан на 2015-2024 годы //дата обращения 29.11.2018

⁵ Национальная программа формирования здорового образа жизни в Республике Таджикистан на период 2011-2020 годы // дата обращения 29.11.2018

⁶ дата обращения 29.11.2018 г. http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=77136

⁷ дата обращения 29.11.2018 г. http://www.adlia.tj/show_doc.fwx?rgn=127605



становления Правительства РТ от 25.09.2018г. № 485) (утвержден Постановлением Правительства РТ от 25 февраля 2017 г. № 90), «Программа развития семейной медицины в Республике Таджикистан на 2011-2015 годы» (утверждена Постановлением Правительства РТ от 01 июля 2011 г. № 330).¹

Перечень нормативно-правовых актов Республики Таджикистан по вопросам развития здравоохранения в стране дополняют Законы Республики Таджикистан. Исполнение их значительно повлияет на общее состояние здравоохранения и медицины, предоставит возможность населению повысить свой медицинский и правовой всеобуч, но чего до сих пор пока не наблюдаем. Предстоит большая работа и правоохранительным органам по обеспечению правопорядка и законности в деятельности медицинских и фармацевтических работников по профилактике, лечению пациентов, распределению медикаментов и медицинского оборудования. Не исключено, что возможны случаи злоупотреблений служебным положением, пре-вышения полномочий, перекосы в кадровой политике медучреждений, факты коррупции и т.п. Особенно при проведении тендеров на закупы дорогих медицинских оборудований и лекарств, ремонт зданий и помещений и т.д.

После принятия такого количества НПА нужен правильно поставленный контроль и надзор со стороны не только органов прокуратуры, но и специально созданного органа – Центра по государственному надзору за фармацевтической и медицинской деятельностью (с правом службы), который определяет порядок государственного инспектирования за медицинской деятельностью. Основной задачей этого Центра является осуществление государственного надзора за медицинской деятельностью, независимо от форм собственности и ведомственной принадлежности, по вопросам оказания медицинских услуг, а также хранения, реализации и использования лекарственных средств, изделий медицинского и санитарно-гигиенического назначения, медицинской техники в медицинских учреждениях и медицинских Центрах.²

Таково на сегодняшний день современное состояние правового регулирования здравоохранения в Республике Таджикистан, которое, несомненно, будет развиваться и дальше. Однако большим достижением страны является принятие: Закона РТ «О социальном обслуживании» от 05 января 2008 г. № 359; Закона РТ «О медицинском страховании в Республике Таджикистан» от 05 июня 2008 г. № 504 (в редакции Закона РТ от 29.12.2010 г. № 677; от 14.03.2014 г. № 1080; от 02.01.2018 г. № 1490; (Этот Закон вступает в действие с 01 января 2022 г.); Закона РТ «О частной медицинской деятельности» от 02 декабря 2002 г. № 60 (с изм. и дополн. Законов РТ от 26.03.2009 г.; от 26.12.2005 г. № 119)³; Закона РТ «О наркотических средствах, психотропных веществах и прекурсорах» от 10 декабря 1999 г. № 873 (с изм. и дополн. на 01.02.2018 г.)⁴; Закона РТ «О рекламе» от 01 августа 2003 г. № 34 (с изм. и дополн. на 16.04.2012).

¹ дата обращения 29.11.2018 г. http://www.adlia.tj/show_doc.fwx?rgn=128850

² Положение «О порядке государственного надзора за медицинской деятельностью» от 11 июня 2007 г. за № 15 (утверждено постановлением Правительства РТ от 3 апреля 2007 года за № 183) // дата обращения 29.11.2018 г. http://www.adlia.tj/show_doc.fwx?rgn=11198

³ Закон РТ «О социальном обслуживании». – Душанбе, 2008; Закон РТ «О медицинском страховании в Республике Таджикистан». – Душанбе, 2009; Закон РТ «О частной медицинской деятельности». – Душанбе, 2009.

⁴ Закон РТ «О наркотических средствах, психотропных веществах и прекурсорах» –Душанбе, 2018;; Закон РТ «О рекламе». – Душанбе, 2018.



В Республике Таджикистан принят и действует Кодекс здравоохранения Республики Таджикистан от 30 мая 2017 г. № 1413¹. Принятие его намного облегчило работу медицинских учреждений страны. Кодекс здравоохранения РТ состоит из общей и особенной частей, 223 статей. Последние изменения были внесены в феврале 2019 г. Согласно ст.222 этого Кодекса упразднены 16 Законов в сфере здравоохранения. На территории СНГ такой Кодекс есть только в Казахстане. Санитарный кодекс от 21 ноября 2009г. - в Туркменистане.

Перечень упраздненных законов приводим ниже:

- Закон Республики Таджикистан от 27 июня 1991 года «О принудительном лечении больных хроническим алкоголизмом или наркоманией» (Ведомости Верховного Совета Республики Таджикистан, 1991 г., №15, ст. 272);
- Закон Республики Таджикистан от 15 мая 1997 года «Об охране здоровья населения» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 1997 г., №9, ст. 115; 2003 г., №4, ст. 149; 2004 г., №2, ст. 45; 2005 г., №12, ст. 651; 2009 г., №5, ст.339; 2013 г., №7, ст. 537; №12, ст. 901; 2016 г., №3, ст. 146);
- Закон Республики Таджикистан от 02 декабря 2002 года «О частной медицинской деятельности» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2002 г., №11, ст. 663; 2005 г., №12, ст. 634; 2009 г., №3, ст. 97);
- Закон Республики Таджикистан от 02 декабря 2002 года «О репродуктивном здоровье и репродуктивных правах» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2002 г., №11, ст. 699; 2015 г., №3 ст. 223);
- Закон Республики Таджикистан от 02 декабря 2002 года «О психиатрической помощи» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2002 г., №11, ст. 753; 2004 г., №2, ст. 54);
- Закон Республики Таджикистан от 08 декабря 2003 года «Об обеспечении санитарно-эпидемиологической безопасности населения» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2003 г., №12, ст. 677; 2008 г., №10, ст. 822; №12, ч-2, ст. 1015; 2011 г., №12, ст. 857; 2013 г., №7, ст. 538);
- Закон Республики Таджикистан от 08 декабря 2003 года «О наркологической помощи» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2003 г., №12, ст. 695);
- Закон Республики Таджикистан от 09 декабря 2004 года «О народной медицине» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан 2004 г., №12, 4.1, ст. 700; 2007 г., №5, ст. 374; 2008 г., №12, ч.2, ст. 1009);
- Закон Республики Таджикистан от 28 декабря 2005 года «О противодействии вирусу иммунодефицита человека и синдрому приобретенного иммунодефицита»(Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2005 г., №12, ст. 662; 2008 г., №12, ч.2, ст. 1010; 2014 г., №3, ст. 153);
- Закон Республики Таджикистан от 22 декабря 2006 г. «О защите естественного вскармливания детей», (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2006 г., №12, ст. 545);
- Закон Республики Таджикистан от 22 декабря 2006 года «О защите населения от туберкулеза» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2006 г., №12, ст. 547);
- Закон Республики Таджикистан от 30 июля 2007 года «О трансплантации органов и (или) тканей человека» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан 2007 г., №7, ст. 693);

¹ Кодекс здравоохранения Республики Таджикистан от 30 мая 2017г. № 1413/дата обращения 30.11.2018г.



- Закон Республики Таджикистан от 26 марта 2009 года «О донорстве крови и её компонентов» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2009 г., №3, ст. 96);

- Закон Республики Таджикистан от 19 мая 2009 года "О медико-социальной защите граждан, больных сахарным диабетом" (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2009 г., №5, ст. 334);

- Закон Республики Таджикистан от 29 декабря 2010 года «О семейной медицине» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2010 г., №12, ч.1,ст. 835);

- Закон Республики Таджикистан от 29 декабря 2010 года «Об иммунопрофилактике инфекционных болезней» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2010 г., №12, ч.1, ст. 839)».¹

В Законе РТ «О рекламе» речь идет о рекламе в целом. Он касается также того, что реклама методов лечения, профилактики, диагностики, реабилитации при отсутствии разрешения на оказание таких услуг, выдаваемого органом исполнительной власти в области здравоохранения, не допускается, в том числе и в случае получения патентов на изобретения в указанной области.

Следует отметить, что правам граждан при оказании медицинской помощи, обеспечения оказания именно качественной медицинской помощи разработано и внедряется в множество подзаконных нормативных актов. Среди них отметим: «Положение об особенностях лицензирования отдельных видов деятельности» (в новой редакции от 03 апреля 2007 г. № 172, принятное во исполнение Закона РТ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 17 мая 2004 г. № 37 (с изм. и дополн., на 14.05.2016 г.).² Однако остается проблемой во многих странах СНГ отсутствие специального закона по защите прав пациентов.

Закон Республики Таджикистан «О разрешительной системе» от 2 августа 2011 г. № 751 определяет правовые, организационные и экономические основы разрешительной системы, исключительный перечень деятельности, которые осуществляются по разрешению уполномоченного государственного органа, порядок выдачи субъектам предпринимательской деятельности разрешительных документов, устанавливает виды разрешительных документов и обеспечивает защиту законных интересов граждан, окружающей среды и безопасности государства.³

Принят ряд подзаконных НПА. К таким относятся: «Порядок и условия выплаты пособий по временной нетрудоспособности, беременности и родам и семейных пособий» (утвержден Постановлением Правительства Республики Таджикистан от 14 октября 2014 г. № 630); «Порядок заготовки, переработки, хранения и обеспечения безопасности донорской крови и ее компонентов» (утвержден распоряжением Министерства здравоохранения РТ от 21.05.2018 г. № 480); «Порядок сертификации лекарственных средств и медицинских товаров» (утвержден постановлением Правительства РТ от 03 мая 2010 г. №210); приложение 16 к приказу Министерства здравоохранения и социальной защиты населения Республики Таджикистан №918 от 01 ноября 2014г. «Медицинские критерии определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека».

Этот НПА имеет большое значение в правоприменительной и судебной практике по уголовным делам, в том числе и по медицинским преступлениям.

Как мы видим, в законодательных и подзаконных актах широко используются понятия: «медицинская помощь», «медицинская деятельность», «медицинская услуга», которые неод-

¹ Кодекс здравоохранения Республики Таджикистан от 30 мая 2017 г. № 1413 / дата обращения 30.11.2018 г.

² Закон РТ «О лицензировании отдельных видов деятельности». – Душанбе, 2017.

³ Закон Республики Таджикистан «О разрешительной системе». – Душанбе, 2017.



нократно будут употребляться и в нашем исследовании и их необходимо отличать друг от друга. «Медицинская деятельность включает выполнение медицинских работ и услуг по оказанию доврачебной, скорой и неотложной, амбулаторно-поликлинической, санаторно-курортной, стационарной медицинской помощи по соответствующим медицинским специальностям, включая проведение профилактических медицинских, диагностических и лечебных мероприятий и медицинских экспертиз, применение методов традиционной медицины, а также заготовку органов и тканей в медицинских целях».¹

Как отмечается в литературе, термины «медицинская деятельность» и «медпомощь» используются как синонимы. Н.А. Огнерубов считает, что легальное толкование этих терминов следует осуществлять, отталкиваясь от базовой категории – «медицина», которая представляет собой разновидность практической сферы человеческой деятельности, основной целью которой является диагностика, лечение и профилактика различных заболеваний. При этом правильно отмечается, что по субъекту оказания медицинской помощи она включает в себя как профессиональную, так и непрофессиональную медицинскую помощь (ее осуществляют не медики, а лица, оказывающих первую медицинскую помощь, в соответствии с иными должностными обязанностями: полицейские, пожарные, водители транспортных средств, охранники, пограничники и т.д.; а также на бытовом уровне всеми лицами, находящимися рядом с пострадавшими). Поэтому в понятие «медицинская деятельность» этим автором включены все медицинские манипуляции.² В него не входит фармацевтическая деятельность, что совершенно справедливо.

«Медицинская помощь», определяется, как меры по профилактике и диагностике заболеваний, отравлений, травм, лечение и реабилитация больных, наблюдение беременности, принятие родов и наблюдение за послеродовым периодом (ст.1 КЗ РТ). Следует отметить, что медицинская помощь не обладает товарной формой и меновой стоимостью и не может быть предметом купли-продажи. Это не означает, что медицинская помощь как совокупность действий в чужом интересе без поручения не влечет необходимость для заинтересованного лица возместить обусловленные этими действиями необходимые расходы лицу, действующему в его интересе. Правильнее сказать, что оплате подлежит медицинская услуга. Медицинская услуга складывается из составляющих ее действий медицинского характера. Поэтому в контексте ценообразования корректно использовать только термин – услуга, а не медицинская помощь. В то же время медицинская помощь наполняет услугу медицинским содержанием, что вполне логично.

Общественные отношения в сфере медицинской деятельности регулируются медицинским законодательством, прежде всего, Кодексом здравоохранения Республики Таджикистан. Названный закон регулирует отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, продавцами при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг), устанавливает права потребителей на приобретение товаров надлежащего качества и безопасных для жизни и здоровья потребителей, получение информации о товарах и изготовителях, просвещение, государственную и общественную защиту их интересов, а также определяет механизм реализации этих прав. С учетом особенностей отношений, возникающих в процессе оказания медицинской помощи, можно выделить особую разновидность преступлений, которые совершаются медицинскими работниками.

¹<http://ivdp.ru/poluchenie-medicinskoj-licenziy>

² Огнерубов Н.А. Легальное толкование понятия «медицинская деятельность» в законодательстве Российской Федерации // Вестник КРСУ. – 2018. – Том 18. – №11. – С.102-105.



Государственное регулирование развития системы здравоохранения характеризуется следующими характеристиками. Это:

«- Системный характер здравоохранения, как объект регулирований;

- приоритетная роль государства, как субъект регулирования;

- создание государственно-общественного управления здравоохранения; - осуществление регулирования через правовой, организационно-административный и экономический механизмы, а также формирование профессионально-кадрового и социально-информационного механизмов».¹

Следует отметить, что это характерно и Республике Таджикистан с некоторыми особенностями развития государства.

Таким образом, констатируем, что законодательство о здравоохранении Республики Таджикистан представляет собой большой нормативный массив законодательных и нормативных актов в сфере охраны здоровья, который базируется на конституционно-правовых нормах и, в своей совокупности, составляет и правовую основу государственного управления здравоохранением. Однако законодательная практика регулирования использования передовых методов диагностики и лечения отстает от развития медицинской науки и технологий. Поэтому назрела необходимость теоретической конструкции медицинского права, как отрасли права и научной категории. Этому способствует принятый Кодекс здравоохранения Республики Таджикистан, имеющий наивысшую силу в иерархии законодательства о здравоохранении.

Как отмечают сами медики, «правовые акты в сфере охраны здоровья населения направлены на обеспечение социальной справедливости в сфере оказания медицинских услуг населению. В качестве минимального социального стандарта разработана Программа государственных гарантий обеспечения населения Республики Таджикистан медицинской помощью».² Полный правовой анализ действующего Кодекса здравоохранения РТ требует еще своего самостоятельного научного изучения, и в предмет нашего исследования не входит. Отметим только, что принятие его намного облегчило работу как медиков, так и юристов. Развитие основ медицинского права и в Таджикистане послужит приведению норм Кодекса здравоохранения Республики Таджикистан в соответствие с развитием всего законодательства и права страны. Предложения о модернизации настоящего Кодекса рассмотрим отдельно подетально в последующих научных работах.

Следует отметить, что немаловажное значение имеет уголовно-правовая охрана медицинской деятельности, которая регулируется также Уголовным Кодексом Республики Таджикистан. Это преступления против человека (личности), преступления против здоровья населения и экологические преступления. Среди них есть составы преступлений, совершаемые только специальным субъектом преступления – медицинским или фармацевтическим работником. При расследовании этих преступлений имеет значение руководствоваться теми нормативными актами, которые имеют отношение к конкретному составу преступления: проверка лицензии, соответствие медицинских услуг, заявленным в ней, а также стандартам, сертификация медицинской деятельности, и многие другие стороны многогранной работы медиков. Развитие медицинского права, несомненно, послужит всемерному развитию и уголовного права в целом.

¹ Туякбаева Н.С., Еркин Д.М. Некоторые вопросы государственного регулирования в сфере здравоохранения в Республике Казахстан // Вестник КазНУ. – Серия юридическая. – 2015. – №1(73). – С. 125.

² Ахмедов А., Мирзаалиев Ф. Роль правовых актов в охране здоровья населения Республики Таджикистан в условиях рыночной экономики // Здравоохранение Таджикистана. – 2009. – №1. – С.16.



АБОВЯН Э.П.

Начальник юридической службы Академия Федеральной Службы Исполнения Наказаний
России, кандидат юридических наук
E-mail: Vaned001@mail.ru

РЕМИЗОВА Л.С.

Доцент кафедры управления и организации деятельности уголовно-исполнительной
системы Академия ФСИН России, кандидат юридических наук.
E-mail: leila.remizova@gmail.com

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ОРГАНИЗАЦИИ ПРАВОЗАЩИТНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Конституция Российской Федерации является основополагающим правовым актом государства, в котором закреплены права и свободы человека и гражданина. Каждый день происходят нарушения прав граждан в различных сферах жизнедеятельности, в этой связи правозащитная деятельность не теряет своей актуальности.

Согласно ч. 3 ст. 1 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства¹.

Одним из видов государственной деятельности является правосудие, которое осуществляется в установленном законом порядке судебными органами.

Нужно отметить, что правосудие оказывает некое стабилизирующее действие, как на социум, так и на государство в целом.

Конституция Российской Федерации гласит о том, что гражданам Российской Федерации гарантируется государственная защита, и каждый вправе отстаивать свои права и законные интересы любыми способами, не противоречащими действующему законодательству.

В соответствии с частью 1 статьи 46 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Данный аспект предполагает определенные гарантии действительного восстановления в правах при помощи правосудия, которое lawально отвечать требованиям справедливости, разуму и голосу совести. Право на судебную защиту предусматривает охрану прав и законных интересов, в том числе от ошибочных решений суда. В данном случае именно возможность пересмотра дела вышестоящей инстанции является функциональной гарантией защиты прав граждан.

Сам термин «правозащитная деятельность» обладает широким смысловым значением. Данная деятельность, соотносится с обязательствами государства предоставлять защиту декларированных им прав, свобод и законных интересов.

Но в тоже время часть 2 статьи 45 Конституции Российской Федерации признает право каждого защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом.

Действующее законодательство предусматривает различные способы самозащиты.

Например, в статье 12 Гражданского кодекса Российской Федерации перечислены способы защиты гражданских прав такие как: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применение

¹ Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс // (дата обращения 25.11.2019).



последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным решения собрания; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащита права и т.д.

Кроме того существуют различные международные организации и объединения, призванные осуществлять защиту прав и свобод человека.

Чтобы разобраться в правильном понимании и определении места правозащитного органа необходимо изучить способы регулирования и виды обеспечения прав.

1. Федеральное Собрание Российской Федерации и представительные органы субъектов Федерации реализуют правозащитную функцию через принятие законов.

2. Исполнительная власть в лице Правительства Российской Федерации, федеральных министерств и ведомств, исполнительно-распорядительных органов субъектов Российской Федерации непосредственно отвечает за реализацию прав и свобод человека и гражданина.

3. Институт Уполномоченного по правам человека занимает особое место в правозащитной деятельности.

4. Ведущую роль в системе защиты прав человека призваны играть конституционные институты независимой судебной власти.

Хочется отметить, что надзорный орган также наделен существенными возможностями в области защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций.

Как справедливо отмечает Ю.И. Скуратов, «охраняя права и свободы граждан, мы одновременно защищаем общественные и государственные интересы. И наоборот, без обеспечения государственных и общественных интересов невозможно обеспечить права и свободы граждан»¹.

Круг полномочий прокурора в сфере защиты прав граждан весьма широк, в том числе мер реагирования на нарушения действующего законодательства. Надзорный орган умело использует в указанной сфере судебные и внесудебные процедуры.

Как отмечают Чурилов А.В., Гущин В.З. в единстве возложенных на прокуратуру обязанностей и следует рассматривать содержание правозащитной функции прокуратуры. Тем более что практика прокурорского надзора постоянно подтверждает взаимозависимость и взаимообусловленность этих двух видов государственной деятельности, осуществляющей прокурорами. Например, совершенно ясно, что прокурорские проверки законности и полноты исполнения полномочий налоговыми органами способствуют в конечном счете улучшению собираемости налогов, практической реализации права граждан на получение пенсий и пособий, своевременной выдаче зарплаты работникам бюджетной сферы; пресекая нарушения законодательства о внешнеэкономической деятельности, прокуроры препятствуют разбазариванию национального богатства².

Деятельность органа надзора в сфере правозащиты вбирает в себя черты различных органов государственной власти.

Прокуратура симметрично суду обеспечивает единство и верховенство закона, укрепление законности, защиту интересов личности и государства и действует строго в рамках закона.

¹См.: Комментарий к Федеральному закону от 17.11.95 “О прокуратуре Российской Федерации” / [Авт. кол.: Журавлев М.И., Кехлеров С.Г., Рябцев В.П. и др.]; Под общ. ред. Скуратова Ю.И. - М.: Норма, 1996.

²Чурилов А.В., Гущин В.З. Правозащитные функции прокуратуры в постсоциалистическом государстве // Государство и право. - 1998. - № 5. - С.59-67.



Поскольку система органов прокуратуры имеет строго централизованный характер, это позволяет работать, как единый слаженный механизм и более эффективно добиваться поставленных задач¹.

Из исторических экскурсов в прошлое видно, что пассивность или бездействие судебных органов приводит к спаду правовой защищенности граждан и оставляет неизгладимые отпечатки, которые обходятся обществу слишком дорогой ценой. Таким образом, ничто не должно препятствовать осуществлению правосудия, в противном случае строго наказываться нормами, предусмотренными действующим законодательством.

На сегодняшний день при разрешении социальных конфликтов основную нагрузку на себе несут суды общей юрисдикции, которые осуществляют разбирательство по гражданским, уголовным и административным делам.

На примере Рязанской области можно оценить трудоемкую работу и загруженность судов. По данным управления судебного департамента в Рязанской области в первом полугодии 2019 года районными судами и мировыми судьями Рязанской области окончено 2326 уголовных дел, 57 422 гражданских и административных дела в порядке ГПК и КАС РФ, а также рассмотрено 17 388 дел об административных правонарушениях.

Проанализировав аналогичный период 2018 года, можно прийти к выводу, что правоохранительная деятельность судебных органов не теряет своей актуальности, а весьма востребована в обществе.

Согласно статистическим данным о работе районных судов и мировых судей за 1 полугодие 2019 года (на примере г.Рязани) в сравнении с 2018 годом.

Районные суды: за указанный период 23 районными судами Рязанской области окончено 1530 уголовных дел (для сравнения в 1 полугодии 2018 года – 1293), осуждено 1271 лицо (в 1 полугодии 2018 – 1078), из них:

312 (24,6 % от числа осужденных) лица приговорены к реальному лишению свободы (в 1 полугодии 2018 – 314 лиц),

121 (9,5 %) лиц – к штрафам (в 1 полугодии 2018 – 106),

523 (41,1%) лиц осуждено условно (в 1 полугодии 2018 – 536).

В отношении 347 лиц - уголовные дела прекращены по различным основаниям (в 1 полугодии 2018 – 346), к 8 лицам применены принудительные меры медицинского характера (в 1 полугодии 2018 – к 13).

Мировые судьи: за указанный период мировыми судьями Рязанской области окончено 796 уголовных дел (для сравнения в 1 полугодии 2018 года – 1248), осуждено 331 лицо (в 1 полугодии 2018 – 701), из них:

83 (25,1% от числа осужденных) лиц приговорены к обязательным работам (в 1 полугодии 2018 – 302);

31 (9,4%) лицо – к исправительным работам (в 1 полугодии 2018 – 106);

116 (35%) лиц – к штрафам (в 1 полугодии 2018 – 150);

55 (16,6%) – осуждены условно (в 1 полугодии 2018 – 85).

В отношении 389 лиц уголовные дела прекращены по различным основаниям (в 1 полугодии 2018 – 412), к 1 лицу применены принудительные меры медицинского характера (в 1 полугодии 2018 – 3), 0 – оправдано (в 1 полугодии 2018 – 9)².

¹ Оводкова Л.С. автореферат дис. кандидата юридических наук / Акад.права и упр. Федер. службы исполнения наказаний. Рязань, 2014.

²Управление судебного департамента Рязанской области: [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://sudrf.ru/> (дата обращения 26.11.2018).



Правозащитная деятельность неразрывно следует в одной упряжке с справедливым правосудием.

Одной из тенденций в области правозащитной политики в России служит выработка продуктивного устройства функционирования различных органов государственной власти в сфере защиты прав, свобод и законных интересов граждан, фундаментальных основ конституции, которые не могут притворяться в жизнь без создания и развития справедливого правосудия.

Можно прийти к выводу, что судебная власть не отделима от демократического государства и идет нога в ногу, поскольку общим аспектом являются права и свободы граждан.

На основании вышеизложенного видно, что судебная власть играет весомую роль в правозащитной сфере и жизнедеятельности общества и государства в целом.

БИЛЕНКО П.С.

Специалист отдела организации службы
Донецкого юридического института МВД Украины
e-mail: pavel-bilenko1984@ukr.net

ДОМАШНЕЕ НАСИЛИЕ КАК НАРУШЕНИЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА: УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ УКРАИНЫ

Проблема домашнего насилия не является характерной для какой-то определенной страны. Данной проблеме уделяется внимание всем мировым сообществом и государственными структурами каждой страны. Не исключением является и Украина.

Несмотря на многочисленные факты насилия, четкое понимание того, что домашнее насилие является нарушением прав человека, а не частью религиозной, культурной или традиционной практики, впервые было сформулировано в 1993 году. В документах Конференции ООН по правам человека (Венской конференции). Такой подход был крайне важным – это позволило положить конец пониманию домашнего насилия как внутренней дела семьи и положило начало формированию системы мер реагирования на домашнее насилие со стороны правительства и государства. Результатом этого стало принятие Генеральной ассамблеей ООН Декларации об искоренении насилия в отношении женщин, в которой ООН сформулировало свое негативное отношение к этому общественному явлению, дало определение этому феномену и призвало международное сообщество и правительства государств противодействовать ему.

Согласно ст. 1 Декларации ООН об искоренении насилия в отношении женщин от 20.12.1993 г. под «насилием в отношении женщин» необходимо понимать любой акт насилия, совершенный на основании полового признака, который причиняет или может причинить физический, половой или психологический ущерб или страдания женщинам, а также угрозы совершения таких актов, принуждение или произвольное лишение свободы, будь то в общественной или личной жизни¹.

Статья 2 Декларации определяет виды и случаи насилия против женщин, в частности:

¹ Декларація ООН про викоренення насильства проти жінок від 20.12.1993 р. / URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995_506. (дата звернення 30.11.2019).



а) физическое, половое и психологическое насилие, которое имеет место в семье, включая нанесение побоев, половое принуждение в отношении девочек в семье, насилие, связанное с приданым, изнасилование жены мужем, повреждение женских половых органов и другие традиционные виды практики, наносящие ущерб женщинам, внебрачное насилие и насилие, связанное с эксплуатацией;

б) физическое, половое и психологическое насилие, которое имеет место в обществе в целом, включая изнасилование, половое принуждение, половое домогательство и запугивание на работе, в учебных заведениях и в других местах, торговлю женщинами и принуждение к проституции;

с) физическое, половое и психологическое насилие со стороны или при попустительстве государства, где бы оно ни происходило¹.

Анализ некоторых международно-правовых актов позволяет констатировать, что более расширенное толкование понятия домашнего насилия и его видов прослеживается в Конвенции Совета Европы о предотвращении насилия в отношении женщин и домашнего насилия и борьбе с этими явлениями от 11.05.2011 г.

В соответствии с нормами Конвенции, «домашнее насилие» – это все акты физического, сексуального, психологического или экономического насилия, которые происходят в кругу семьи или в быту или между бывшими или нынешними супружами или партнерами, независимо от того, проживает или не проживает лицо, их совершающее, в том же месте, что и жертва². Наряду с категорией «домашнее насилие», уместны и такие тождественные правовые категории как «насилие в семье», «гендерное насилие» (в значительной части случаев насилие в семье касается отношений между полами), «семейное насилие» и т.д.³.

Сегодня происходит совершенствование государственной политики и практики противодействия домашнему насилию в мире. Это заключается в том, что правительства многих стран принимают законы, разрабатывают государственные программы, принимают специальных мер, направленных на противодействие тем формам насилия, которые до недавнего времени считались частным делом семьи или отдельного человека. Однако, статистика показывает, что в 79 странах мира законы о противодействии насилию в семье либо отсутствуют, либо о них ничего не известно⁴.

Содержание европейской доктрины противодействия насилию в семье тщательно отработано в Совете Европы по борьбе с насилием в отношении женщин, включая насилием в семье, но только в 35 странах мира приняты специальные нормы законодательства или отдельные законы о противодействии семейному насилию и большинство из них действует в Европе.

Анализ международно-правовых актов по вопросам регулирования домашнего насилия обнаружил достаточно слабую нормативную обеспеченность предупреждения этой проблемы. Исследование международно-правовых норм также свидетельствует их достаточно узкую направленность. В частности, большинство международных актов направлены на

¹ Декларація ООН про викоренення насильства проти жінок від 20.12.1993 р. / URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995_506. (дата звернення 30.11.2019).

² Дудоров О.О., Хавронюк М.І. Відповідальність за домашнє насилиство і насилиство за ознакою статі (науково-практичний коментар новел Кримінального кодексу України) / за ред. М. І. Хавронюка. К.: Вайт, 2019. 288 с.

³ Конвенція Ради Європи про запобігання насильству стосовно жінок і домашньому насильству та боротьбу із цими явищами від 11.05.2011 р. URL: <https://ips.ligazakon.net/document/view/MU11251?an=2>. (дата звернення 30.11.2019).

⁴ Міжнародний досвід попередження та протидіїй домашньому насилиству: монографія. А. О. Галай, В. О. Галай, Л. О. Головко, В. В. Мурanova та ін. / За заг. ред. А. О. Галая. К.: КНТ, 2014. 160 с.



утверждение гендерного равенства и предупреждения насилия в отношении детей и женщин Конвенция ООН о правах ребенка от 20.1.1989 г., Декларация об искоренении насилия в отношении женщин от 20.1.1989 г. Важность этих документов трудно переоценить, ведь именно насильственные проявления в отношении женщин и детей составляют сегодня абсолютное большинство проявлений домашнего насилия.

В данном контексте, следует отметить наличие отдельных международных документов, которые касаются определенных сфер существования семьи, в частности: Конвенция Организации Объединенных Наций о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (1979 г.), Рекомендация № R (85) 4 Комитета министров Совета Европы государствам-членам «О насилии в семье» (1985 г.), Рекомендация № R (90) 2 Комитета министров Совета Европы государствам-членам «Об социальных мерах в отношении насилия в семье» (1990 г.), Рекомендация № R (91) 9 Комитета министров Совета Европы государствам-членам «О неотложных мерах по делам семьи» (1991 г.), Декларация Организации Объединенных Наций об искоренении насилия в отношении женщин (1993 г.), Пекинская декларация и Платформа действий, принятая во время IV Всемирной конференции по вопросам женщин (1995 г.), Резолюция № S-23/3 «Дальнейшие меры и инициативы по воплощению в жизнь Пекинской декларации и Платформы действий», принятая на 23-специальной сессии Генеральной Ассамблеи ООН (2000 г.), Рекомендация № Rec (2002) 5 Комитета министров Совета Европы государствам-членам «О защите женщин от насилия» (2002 г.), Рекомендация № 1582 (2002 г.) Парламентской Ассамблеи Совета Европы «Домашнее насилие против женщин» (2002 г.), План действий ОБСЕ по поддержке гендерного равенства (2004 г.), Решение Совета министров ОБСЕ 15/05 по предотвращению и противодействию насилию в отношении женщин (2005 г.), Резолюция № 1512 (2006) Парламентской Ассамблеи Совета Европы «Парламентарии объединились для противодействия домашнему насилию в отношении женщин» (2006 г.), Резолюция № 1635 (2008) Парламентской Ассамблеи Совета Европы «Противодействие насилию в отношении женщин: на пути к Конвенции Совета Европы» (2008 г.) и др.¹.

В последние годы мировым сообществом предприняты решительные шаги по совершенствованию политики противодействия домашнему насилию. Это касается и Украины. Так, подписанное в 2011 г. Конвенция Совета Европы о предотвращении насилия в отношении женщин и домашнего насилия и борьбе с этими явлениями будет иметь для Украины положительные последствия для реализации государственной политики по противодействию насилию.

Однако, такое подписание нуждается в значительной доработке национального законодательства на предмет его соответствия положениям данной Конвенции. Также, среди последних важных документов можно назвать ратификацию 20 июня 2012 г. Конвенции Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуального насилия от 25.10.2007 г.².

Народными депутатами Украины как инициаторами внесения изменений и дополнений в нормативно-правовые акты только в течение сессии VIII созыва было подано 10 проектов законов, связанных с противодействием насилию в семье, в частности:

¹ Шамрук Н. Б., Галай А. О., Гречанюк С. К. Взаємодія суб'єктів протидії насилиству в сім'ї: монографія. Чернігів: Чернігівський національний педагогічний університет імені Т. Г. Шевченка, 2013. 174 с.

² Конвенція Ради Європи про захист дітей від сексуальної експлуатації та сексуального насилиства від 25.10.2007 р. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/994_927. (дата звернення 30.11.2019).



- Проект Закона о внесении изменений в Кодекс Украины об административных правонарушениях относительно урегулирования вопроса ответственности за совершение насилия в семье (реестр. № 0920 от 27.11.2014);

- Проект Закона о внесении изменений в Кодекс Украины об административных правонарушениях относительно противодействия насилию в семье (реестр. № 2401 от 17.07.2015);

- Проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины в связи с ратификацией Конвенции Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуального насилия (рег. № 2467 от 03.08.2015);

- Проект Закона о внесении изменений в некоторые законы Украины в связи с ратификацией Конвенции Совета Европы о предотвращении насилия в отношении женщин и домашнего насилия и борьбу с этими явлениями (рег. № 4952 от 12.07.2016)

- Проект Закона о предотвращении и противодействии домашнему насилию (рег. № 5294 от 20.10.2016);

- Проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины в связи с ратификацией Конвенции Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуального насилия (рег. № 6588 от 15.06.2017);

- Проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно противодействия насилию в семье (реестр. № 6652 от 23.06.2017);

- Проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины (относительно защиты детей от сексуального насилия) (рег. № 8122 от 14.03.2018);

- Проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно установления ответственности за разглашение сведений о насилии в семье (реестр. № 8290 от 19.04.2018);

- Проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно защиты жилищных прав детей-сирот, детей, лишенных родительской опеки, лиц из их числа и прав детей, пострадавших от домашнего насилия (реестр. № 10111-1 от 18.03.2019).

Но, даже если бы большинство этих законодательных инициатив было одобрено, проблема домашнего насилия не потеряла бы своей актуальности. Это связано с тем, что по всему миру насилие калечит судьбы женщин и детей, ведь более 50% всех бездомных женщин и детей – это те, кто пытается спастись от насилия в семье. Об глобальном характере этой проблемы говорят данные Федерального бюро расследований США, которые указывают на то, что домашнее насилие – это самая распространенная форма обижания женщин; американки в возрасте от 15 до 44 лет страдают от него чаще, чем от автокатастроф, изнасилований и уличного ограбления вместе взятых¹.

6 декабря 2017 года в Украине впервые была введена уголовная ответственность за домашнее насилие. Законом Украины от 06.12.2017 г. «О внесении изменений в Уголовный и Уголовный процессуальный кодексы с целью реализации положений Конвенции Совета Европы о предотвращении насилия в отношении женщин и домашнего насилия и борьбу с этими явлениями» Уголовный кодекс (далее – УК) Украины был дополнен статьей 126-1 «Домашнее насилие» (вступила в силу 11 января 2019 г.). Данная норма предусматривает уголовную ответственность за умышленное систематическое совершение физического, психологического или экономического насилия в отношении супругов или бывших супругов или другого лица, с которым виновный находится (находился) в семейных или близких отношениях, что приводит к физическим или психологическим страданиям, расстройству здоровья,

¹ Громадська програма із запобігання насильству в сім'ї: Проект Гармонія. Львів, 2000. 95 с.



утраты трудоспособности, эмоциональной зависимости или ухудшения качества жизни потерпевшего.

Статистическая информация о количестве совершенных преступлений говорит о многом. Так, в частности, в 2017 г. Национальная полиция Украины зарегистрировала почти 111 тысяч обращений с сообщениями о совершенных преступлениях и других событиях, связанных с домашним насилием, 1391 из них поступили от детей. По результатам этих обращений было составлено 80800 протоколов об административном правонарушении и открыто около 900 уголовных производств.

Что же касается 2018 г., то количество обращений с сообщениями о домашнем насилии превысило 115 тыс., из них 1418 – от детей. Составлено 99500 протоколов об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 173-2 Кодекса Украины об административных правонарушениях. В то же время, ни одного срочного ограничительного предписания против подозреваемого или виновного лица не было выдано.

После вступления в силу ст. 126-1 УК Украины, за 7 месяцев текущего года было учтено 467 уголовных правонарушений за домашнее насилие, среди которых в 267 (57%) лицам вручено уведомление о подозрении. Удельный вес преступления, предусмотренного ст. 126-1 УК Украины, составляет 1,55% от общего количества совершенных преступлений против жизни и здоровья человека.

Можно констатировать, что в январе (после криминализации домашнего насилия), феврале и марте 2019 г. не было учтено ни одного уголовного преступления. Вместе с тем, уже в апреле учтено 163 уголовных правонарушения, в мае – 90 (с начала года – 253), в июне – 95 (с начала года – 348), в июле – 119 (с начала года – 467).

В Едином реестре судебных решений по состоянию на 09.09.2019 обнародован 58 приговоров.

В конце нашего доклада хотелось бы отметить, что домашнее насилие невозможно преодолеть, если работать только с последствиями. Профилактика домашнего насилия – это также важный шаг, который позволит, по крайней мере, уменьшить количество таких случаев в будущем и повысить уровень осведомленности населения о самой проблеме.

БОБОЕВ А.А.

Сармуаллими кафедраи ҳуқуқшиносии ДДХ ба номи академик Б. Фафуров,
номзади илмҳои таърих
e-mail: b-abduaziz@mail.ru

КАФОЛАТИ ҲУҚУҚУ ОЗОДИҲОИ ИҼТИМОИИ ИНСОН ВА ШАҲРВАНД МУВОФИҚИ ҚОНУНГУЗОРИИ ҶУМҲУРИИ ТОҼИКИСТОН

Баъди барҳамхӯрии Иттифоқи Шӯравӣ дар тамоми давлат иттифоқи бунёди соҳти нави давлатдорӣ оғоз карда шуд. Санаси 9 сентябри соли 1991 Ҷумҳурии Тоҷикистон давлати соҳибихтиёр эълон шуда, ба бунёди давлати демократӣ, ҳуқуқбунёд, дунявӣ, ягона ва иҷтимоӣ оғозкард. Барои гузариш аз як низоми давлатдорӣ ба низоми дигар бо воситаи санадҳои меъёрий сурат мегирад, бинобар ин бояд дар ҷумҳурий санадҳои меъёрию ҳуқуқӣ қабул карда мешуд, ки ин ҷараёнро ба як низоми муайян гузаронад.



6 ноября соли 1994 халки Чумхурии Тоҷикистон яқдилона Конститутсияи худро қабул намуд. Дар Конститутсияи Чумхурии Тоҷикистон гояҳои бунёди давлати демократӣ, ҳуқуқбунёд, дунявӣ, ягонава иҷтимои ривоҷ дода кафолатҳои онҳоро дар меъёрҳои ҳуқуқӣ нишон дода шудааст. Конститутсия аз роҳи таҳқими ҳуқуқии арзишҳои умумидемократӣ ва самтирии роҳи рушди иҷтимоию иқтисодӣ ва сиёсии ҷадид Тоҷикистонро ба ҷомеаи ҷаҳонӣ амалан пайваст.

Тибқи қисми дуюми моддаи якуми Конститутсияи Чумхурии Тоҷикистон “Тоҷикистон давлати иҷтимоӣ буда, барои ҳар як инсон шароити зиндагии арзанд ва инкишофи озодонаро фароҳам меорад.”¹.

Дар баромади худ баҳшида ба 10 солагии Конститутсия Асосгузори сулҳу вахдати милли - Пешвои миллат, Президенти Чумхурии Тоҷикистон мӯҳтарам Эмомалӣ Раҳмон қайд намуданд, ки “Дар Конститутсияи кишварамон зикр шудааст, ки Тоҷикистон давлати иҷтимоӣ буда, барои ҳар як инсон шароити зиндагии арзанд ва инкишофи озодонаро фароҳам меорад. Аз ин нуқтаи назар, давлат бояд ба шахсони камбизоат ва эҳтиёҷманд ғамхорӣ зоҳир намуда, барои онҳо заминаи зарурӣи зиндагиро муҳайё гардонад”².

Давлати иҷтимоӣ давлатест, ки сиёсати он ба азnav тақсимоти сарватҳои моддӣ тибқи принсиби адолати иҷтимоӣ бо мақсади ноил шудан ба сатҳи муносаби зиндагӣ барои ҳар як шаҳрванд, бартараф кардани фарқиятҳои иҷтимоӣ ва кӯмак ба шахсони ниёзманд равона шудааст.³ Давлати иҷтимоӣ дар конститутсияҳо ва дигар санадҳои қонунгузории олии аксари кишварҳо оварда шудааст.

Мағҳуми «давлати иҷтимоӣ» бори аввал дар соли 1850 аз ҷониби Лоренц фон Штайн истифода шудааст.⁴ Ин мутафакир ба рӯйхати вазифаҳои асосии давлати иҷтимоӣ "таъмини баробарии ҳуқуқҳо барои тамоми табақаҳои муҳталифи иҷтимоӣ, барои шаҳси алоҳидае, ки ҳудидоракуни шаҳсӣ тавассути қудрати худ" доҳил кардааст. Ба ақидаи Штайн давлат вазифадор аст ба пешрафти иқтисодӣ ва иҷтимоии тамоми шаҳрвандони худ саҳм гузорад, зеро дар ниҳоят рушди яке аз онҳо шарти пешрафт аст ва маҳз ба ин маъно, он ба давлати иҷтимоӣ ишора мекунад⁵.

Барои давлат иҷрои вазифаҳои иҷтимоии он хеле муҳим аст, зеро ки ин кафолати тамомияти он ва мавҷудияти ҷомеаи осоишта мебошад. Аммо, нуқтаи муҳим он аст, ки манфиатҳои ҷомеа набояд тобеъ бошанд, балки бо онҳо тавофуқ кунанд ва ихтилоғи ҳамаҷонибаи зиддиятҳоро ҷӯянд.

Дар Конститутсияи Чумхурии Тоҷикистон ва дигар санадҳои миллии кафолатҳои давлати иҷтимоӣ нишон дода шудааст: ҳифзи меҳнат ва саломатии одамон, муқаррар кардани андозаи ҳадди ақалли музди меҳнат, дастгирии давлатии оила, маъюбон ва шахсони пиронсол, мунтазам инкишоф додани низоми хадамоти иҷтимоӣ, муқаррар

¹ Конститутсияи Чумхурии Тоҷикистон аз 6 ноября соли 1994 бо тағиیرу иловаҳои соли 1999, 2003 ва 22 майи соли 2016 [Маводи электронӣ] mmk.tj – Сомонаи расмии Маркази Миллии қонунгузории назди Президенти Чумхурии Тоҷикистон

² Суҳанронии Президенти Чумхурии Тоҷикистон мӯҳтарам Эмомалӣ Раҳмон ба муносабати 10-солагии Конститутсияи Тоҷикистон. [Маводи электронӣ]. www.president.tj – Сомонаи расмии Президенти Чумхурии Тоҷикистон www.president.tj.

³ Актуальное интервью. Социальное государство: лозунги или реальность? <http://www.imemo.ru/ru/publ/2009/09016.pdf>

⁴ Евстратов Александр Эдуардович. Генезис идеи социального государства: историко-теоретические проблемы :Дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.01 : Омск, 2005

⁵ Штейн Л. История социального движения Франции с 1789 года. Пер. со 2-го нем. изд. Т.1. Основное понятие общества и социальная история Французской революции до 1830 г. Спб. Тип. А.М. Котомица, 1872. - С. XXVIII



намудани нафакаи давлатӣ, кӯмакпулиҳо ва дигар кафолатҳои хифзи иҷтимоӣ. Ҳусусияти иҷтимоӣ доштани давлати Тоҷикистон дар он зоҳир мешавад, ки сиёсати дохилии он барои фароҳам овардани шароит ҷиҳати зиндагии арзанд ва инкишофи озодонаи шахсият нигаронида шудааст.

Таъмини некӯаҳволии ҷамъият дар асоси адолати иҷтимоӣ ҳадафи асосии давлати иҷтимоӣ аст. Мағҳуми некӯаҳволии ҷамъият дар муҳайё кардани шароит ба меҳнат ва гирифтани музди сазовор барои меҳнат, вазъи хуби манзил ва физо, ба ҳама дастрас будани ёрии тиббӣ, маориф, шаклҳои гуногуни иттилоот ва гайра ифода мейбад.

Дар Кодекси меҳнатии Ҷумҳурии Тоҷикистон оид ба ҳифзи меҳнат кафолатҳо дода шуда ҳамчун ғояи асосии ҳуқуқи меҳнатиро ташкил медиҳанд, ки инҳо озодии меҳнат; манъи маҳдудсозии ҳуқуқи инсон ва шаҳрванд дар муносибатҳои меҳнатӣ; манъи табъиз, меҳнати маҷбурий ва истифодаи меҳнати занон ва ноболигон дар корҳои вазнин, зеризаминӣ ва шароити меҳнаташон заарнок; таъмини ҳуқуқ ба шароити меҳнати ҷавобгӯи талаботи қоидаҳои бехатарӣ ва гигиенӣ; афзалияти ҳаёт ва саломатии корманд нисбат ба натиҷаи фаъолияти истеҳсолӣ; таъмини ҳуқуқ ба музди мувофиқ барои меҳнат, на камтар аз андозаи ҳадди ақали музди меҳнат; таъмини ҳуқуқ ба истироҳат; баробарии ҳуқуқ ва имкониятҳои кормандон; таъмини ҳуқуқи кормандон ва корфармоён ба муттаҳидшавӣ барои ҳифзи ҳуқуқ ва манфиатҳои худ; кафолати таъминоти иҷтимоии кормандон; шарикӣ иҷтимоӣ; танзими давлатии бехатарӣ ва ҳифзи меҳнат ва гайраҳо ташкил медиҳад. Барои ҳифзи саломатии аҳолӣ дар ҷумҳурӣ якчанд санадҳои меъёри ҳуқуқӣ барномаю консепсияҳо қабул карда шуд.

Дар моддаи 35 Конститутсия Ҷумҳурии Тоҷикистон “Ҳар кас ба меҳнат, интихоби қасбу кор, ҳифзи меҳнат ва ҳимояи иҷтимоӣ ҳангоми бекорӣ ҳуқуқ дорад. Музди кор аз ҳадди ақали музди меҳнат на бояд кам бошад”¹ оварда шудааст. Ин меъёри дар Кодекси меҳнатии Ҷумҳурии Тоҷикистон нишон дода шуда, меъёрҳо ривоҷ дода шудааст.

Ҳифзи меҳнатин низоми чорабиниҳои ҳуқуқӣ, иҷтимоию иқтисодӣ, ташкилию техникӣ, санитарию гигиенӣ, табобатию пешгирикунанда ва барқарорқунӣ, ки мутобиқи санадҳои меъёри ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон пешбинӣ гардида, бехатарӣ, ҳифзи саломатӣ ва қобилияти кории шаҳсрӯ дар раванди меҳнат таъмин мекунад.²

Тибқи санадҳои меъёри ҳуқуқӣ дар тамоми ташкилотҳо бояд шароити меҳнат, ки ба талаботи бехатарӣ ва гигиенӣ ҷавобгӯ аст, муҳайё карда шавад.

Дар Ҷумҳурии Тоҷикистон андозаи ҳадди ақали музди меҳнат дар асоси фармони Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон муайян карда мешавад. Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон барои баланд бардоштани сатҳи некӯ аҳволии ҳалқи қишвар давра ба давра андозаи ҳадди ақали музди меҳнатро боло бурда истодаанд.

Дар асоси моддаи 33 Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон “Давлат оиларо ҳамчун асоси ҷамъият ҳимоя мекунад.” Таҳти ҳимоя гирифта шудани оила аз ҷониби давлат чунин маъно дорад, ки давлат нисбат ба як силсила масоили ҳуқуқиву иҷтимоии марбут ба сиҳатӣ ва пойдории оила - ғамхорӣ ба модариву қӯдакӣ, таъмини шароити мусоид барои таълиму тарбияи қӯдакон, дастрасӣ ва ройгон будани таълим дар муассисоти

¹ Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 6 ноябрь соли 1994 бо тағиیرуиловаҳоисоли 1999, 2003 ва 22 майи соли 2016 [Маводи электронӣ] mmk.tj – Сомонаи расмии Маркази Миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон.

² Кодекси меҳнатии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 23.07.2016 [Маводи электронӣ] mmk.tj – Сомонаи расмии Маркази Миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон.



давлатии таълимӣ, кафолати иҷтимоӣ ҳангоми бекорӣ ва пиронсолӣ, хизматрасониҳои зарурии тиббӣ ва иҷтимоӣ ва ҷандин масъалаҳои дигар масъулиятҳоро ба ӯҳда мегирад.

Дар қонунгузории оилавӣ ғоя ва ақидаҳои асосии ҳуқуқи оилавии Ҷумҳурии Тоҷикистонро баробархуқуқии мардону занон дар ҳалли масоили оилавӣ, баробархуқуқӣ дар муносибатҳои оилавӣ сарфи назар аз миллату нажод ва эътиқоди динӣ, муҳофизат ва ҳавасманд кардани модарӣ, ғамхорӣ оид ба тарбияи фарзандон ва таъмини манфиати онҳо, якканикоҳӣ, озодонаву ихтиёрий ва дар зери назорати давлат будани никоҳ ва озодона бекор намудани никоҳ, аз ҷиҳати моддиву маънавӣ масъули ҳамдигар будан ва гайраҳоташкилмедиҳад.

Дар санадҳои миллӣ ва дигар санадҳои даҳлдори байнамилалӣ ҳифзи ҳуқуқи модарону кӯдакон кафолат дода шуда, дар шаклҳои гуногуни иҷтимоӣпешбинӣ шудаанд. Дар Кодекси меҳнатии Ҷумҳурии Тоҷикистон ба занҳо дар давраи то таваллуд ва баъди таваллуд бояд ба ғамхории маҳсус фаро гирифта шаванд. Пешбинӣ намудани ҷораҳои маҳсуси ҳимояи модарӣ, ба ҳимояи маҳсус фаро гирифтани кӯдакон ва наврасон, манъи истифодаи меҳнати кӯдакон дар ҳолате, ки агар ин меҳнат ба саломатии ҷисмонию рӯҳии кӯдак ва инкишофи ӯ зараврасонад, аз қабили дигар шаклҳои дастгирии иҷтимоии оила мебошад. Боби 16 Кодекси меҳнатии Ҷумҳурии Тоҷикистон, “Хусусияти танзими меҳнати занон ва дигар шахсони доро ӯҳдадориҳои оилавӣ”¹ ном дошта дар ин боб оиди кафолатҳо ба занҳои оиладор, ҳомила ва кӯдаки хурдсол доштанишон дода шудааст.

Заминаи дигари давлатӣ иҷтимоӣ будани Ҷумҳурии Тоҷикистон фароҳам овардани зиндагии арзанд ба ҷараӣ шаҳрвандон ҳалли ҳамаҷонибаи масъалаи бо манзили обод таъмин намудани онҳо мебошад.

Дар Кодекси манзили Ҷумҳурии Тоҷикистон оид ҳуқуқи шаҳрвандон ба манзил оварда шудааст, ки шаҳрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳуқуқ доранд тибқи тартиби муқарраргардида дар биноҳои фонди манзили давлатӣ ё ҷамъиятий ва ё дар кооперативҳои манзилу соҳтмон ҳона гиранд. Ҳонаи истиқоматӣ аз биноҳои фонди манзили давлатӣ, ҷамъиятий, инчунин кооперативҳои манзилу соҳтмон, ба ҷараӣ шаҳрвандон ба истифодаи бе мӯҳлат дода мешаванд. Дар баробари ҳуқуқи шаҳрвандон ба манзил дар кодекси манзили Ҷумҳурии Тоҷикистон вазифаҳои шаҳрвандон ба манзил, навъҳои фонди манзил, идоракунии фонди манзил ва дигар масъалаҳоро нишон додааст.

Айни ҳол Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон диққати асосиро ба ҷустуҷӯи манбаҳои иловагӣ, бо маблаг таъмин намудани соҳтмони манзил, боз ҳам бехтар намудани масолеҳи соҳтмонӣ ва соҳтани манзили ҳусусӣ равона карда, ба ҷараӣ ҳалли ин проблемаи мураккаб тадбирҳои зиёди техникӣ, молиявӣ ва ташкилий андешида, зарур мешуморад, ки захираҳои ҳар як корхона, тарзу усули ба таври ҳочагӣ соҳтани манзил, ба соҳтмони манзил ҷалб кардани ҳуди эҳтиёҷмандон низ истифода карда шавад.

Дар давлатӣ иҷтимоӣ кафолати ҳуқуқ ба таҳсил низ мавқеи маҳсус дорад. Ҳуқуқ ба таҳсил яке аз ҳуқуқҳои муҳими иҷтимоии инсон буда, ба ҷараӣ рушди ҳам шаҳсият ва ҳам ҷомеа замина муҳайё месозад. Дар замони ҳозира дар кишварҳои демократӣ ҳуқуқ ба таҳсил бо маънои томаш маҷмӯи пурраи ҳуқуқи зеринро дар ҳуд таҷассум мекунад: ҳуқуқи ройгон гирифтани таҳсилот дар муассисаҳои таълимии давлатӣ; дастраси умум будани таҳсилот; озодии таълим; ҳуқуқ ба таъсиси муассисаҳои таълимии шаҳсӣ. Давлат ҳуқуқи шаҳрвандонро ба таҳсил бо роҳи таъсиси низоми таълим ва шароитҳои даҳлдори иҷтимоию иқтисодӣ ба ҷараӣ таҳсилот таъмин мекунад. Шаҳрвандони

¹ Дар он ҷой..



Ҷумхурии Тоҷикистон ба таҳсилот, интихоби муассисаи таълимӣ ва шакли таҳсил (рӯзона, шабона, гоибона, оиласавӣ, фосилавӣ ва экстернат) хуқуқ доранд.

Кафолатҳои конститутсионии дастрас ва ройгон будани таҳсилоти миёнаи умумӣ, ибтидоии касбӣ, миёнаи касбӣ, олии касбӣ ва баъзе аз таҳсилоти олии касбӣ дар муассисаҳои таълимии давлатӣ, ҳамчунин ҳатмӣ будани таҳсилоти умумии асосӣ муфассал дар Қонуни Ҷумхурии Тоҷикистон «Дар бораи маориф» аз 22 июля соли 2013 муқаррар шудаанд ва тамоми маҳдудиятҳо барои амалигардонии ин хуқуқҳо танҳо бо қонун метавонанд муқаррар карда шаванд¹.

Дар Қонуни Ҷумхурии Тоҷикистон «Дар бораи маориф» сиёсати давлатӣ дар соҳаи маориф, принсипҳо ва кафолатҳо дар соҳаи маориф, стандартҳои давлатӣ, барномаи корӣ, низоми мақомоти маориф ва гайраро дар бар мегирад.

Дар низоми мактабҳои олӣ вобаста ба талаботи иқтисоди бозаргонӣ ва вазъи иқтисодии табақаҳои гуногуни чомеа шаклҳои ройгон ва пулакии таҳсил ба роҳ монда шудаанд. Ҷавонон дар масъалаи интихоби шакли таҳсил комилхуқуқ мебошанд.

Бояд гуфт, ки асоси иҷтимоии давлатро гурӯҳҳои гуногуни иҷтимоӣ-коргарон, кишоварзон, ҳунармандон, хизматчиёни давлатӣ, соҳибкорон, тоҷирон, хизматчиёни ҳарбӣ, нафақаҳурон, кӯдакону наврасон, ҷавонон ва гайра ташкил медиҳанд. Дар маҷмӯъ, ҳамаи ин табақаҳои номбаршуда аз нигоҳи хуқуқӣ яке бар дигаре афзалият ё маҳдудият надоранд. Вазъи хуқуқи онҳоро қонунҳои амалқунанда танзим мекунанд. Ҳар яке аз соҳаҳои иҷтимоии Ҷумхурии Тоҷикистон - маориф, илм, нигаҳдории тандурустӣ, фарҳанг, ҳифзи иҷтимоӣ ва гайра ба воситаи амали қонунҳо муносибатҳои муҳимтарини ҳамин соҳаҳоро фаро мегиранд. Ҷунончи барои танзими муносибатҳои соҳаи маориф Қонуни Ҷумхурии Тоҷикистон «Дар бораи маориф», барои танзими муносибатҳо дар соҳаи фарҳанг Қонуни Ҷумхурии Тоҷикистон «Дар бораи фарҳанг» ва барои танзими муносибатҳои соҳаи нигаҳдории тандурустӣ бошад Қонуни Ҷумхурии Тоҷикистон «Дар бораи ҳифзи саломатии аҳолӣ» қабул карда шудаанд. Ин қонунҳо ва санадҳои дигари ҳуқуқие, ки соҳаҳои гуногуни иҷтимоиёти давлатро ба танзим медароранд, дар маҷмӯъ сиёсати иҷтимоии Ҳукумати Ҷумхурии Тоҷикистонро муайян месозанд².

Ҳамин тариқ дар Конститутсия, қонунҳои Ҷумхурии Тоҷикистон ва дигар санадҳои меъёрий кафолатҳои иҷтимоӣ давлат дода шудааст. Дар Ҷумхурии Тоҷикистон якчанд барномаю стратегияҳо коркарда шуда истодааст, ки мақсади асосии онҳо баланд бардоштани сатҳи зиндагии мардум ва камнамудани сатҳи камбизоатии аҳолии мамлакат мебошад.

¹ Қонуни Ҷумхурии Тоҷикистон «Дар бораи маориф» аз 22 июля соли 2013 [Маводи электронӣ] mmk.tj Сомонаи расмии Маркази Миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумхурии Тоҷикистон.

² Тафсири илмӣ-оммавии Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумхурии Тоҷикистон. Душанбе – 2009.

**БОБОЕВ Ф.**Таджикский национальный университет
e-mail: dinorshoev@gmail.com

ВЛИЯНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО ОБРАЗОВАНИЯ И КОНСТИТУЦИОННОГО ВОСПИТАНИЯ НА ФОРМИРОВАНИЕ КУЛЬТУРЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

Права человека в современном мире – мощный пласт общечеловеческой культуры. Без его освоения невозможно оценивать всю систему сложных политических, социальных, экономических, правовых, международных отношений. Права человека в XXI веке стали общеизвестной нормой жизни во всем цивилизованном мире; как универсальная ценность, они имеют всеобъемлющее значение.

Высокий уровень культуры права человека – одна из гарантий их реализации. Многие вопросы культуры права человека до сих пор теоретически не обоснованы, поэтому детальное изучение и разработка основных понятий, категорий имеет важное теоретико-методологическое и практическое значение.

Необходимо определить содержание понятия «культура», что позволит выявить закономерности существования и развития таких ее подсистем, как правовая и политическая культура, культура права человека и пр. Однако если юридические понятия, например, категория «право», имеют относительно устоявшееся, определенное содержание, то этого нельзя сказать о категории «культура», научное понимание которой далеко не однозначно в связи с тем, что отражает необыкновенно широкое, сложное и многогранное общественное явление, характеризующее личность, социальную группу, общество. По словам В.М. Межуева, «ни одно понятие общественной науки не вызывает такого расхождения во взглядах, такого многообразия суждений и определений, как понятие «культура»¹. Многочисленность не сходящихся, а даже исключающих друг друга определений культуры отмечают и другие авторы². По подсчетам исследователей, в начале XX века таких определений было немного, около десяти, в середине века их стало более ста пятидесяти, а в наши дни – более пятисот. При этом совершенно ясно, что ни понятие «культура», ни ее суть и оттенки не могут быть исчерпывающим образом выражены в одном определении. Безусловно, с методологической точки зрения важно не количество определений, а принципиальные различия в подходах, которых, конечно, меньше, чем дефиниций. От взятого за основу подхода во многом зависит решение различных вопросов, связанных с изучением феномена культуры права человека: выделение существенных признаков в определении понятия, вычленение структурных элементов, анализ основных направлений и форм деятельности по ее формированию.

Одним из основных способов анализа правовой культуры выступает структурно-функциональный подход, позволяющий выявить и охарактеризовать ее структурные элементы и их функции. Обычно в структуре правовой культуры выделяют две основных совокупности элементов – правовое сознание (правосознание) и правовое поведение. Другие авторы включают в число структурных элементов правовой культуры еще и правовые учреждения,

¹ Межуев В.М. Культура и история: проблемы культуры в философско-исторической теории марксизма. М., 1977. - С. 3.

² См.: Маркарян Э.С. О генезисе человеческой деятельности и культуры. Ереван, 1973; Соколов Э.В. Культурология. Очерки теории культуры. М., 1994; Уайт Лесли А. Понятие культуры//Антология исследований культуры. Т. 1. Интерпретации культуры. СПб., 1997; Культурология/Под ред. А.И. Шаповалова. М., 2003; Kluckhohn C. Culture and Behavior. N.Y., 1962, идр.



обеспечивающие правовой контроль, регулирование и исполнение права, а также критерии политической оценки права и правового поведения, правовую науку. Однако подобный расширительный подход ведет к отождествлению правовой культуры со всей правовой системой, порождая сомнение в целесообразности ее выделения как особой категории, поскольку она может быть заменена другими юридическими понятиями. Наиболее существенную роль исследователи отводят правосознанию, поскольку именно оно, в конечном счете, определяет поведение. При этом роль правосознания не ограничена одной стороной правового действия, оно включено как в процесс правотворчества, так и в процесс реализации права, существует во всех элементах правового регулирования, принятия, юридических решений, на которые нередко оказывают существенное влияние внутренние убеждения соответствующих должностных лиц.

Подобно тому, как правовая культура неразрывно связана с культурой общества, таким же образом правовое воспитание неотделимо от политического, нравственного, патриотического и иных видов воспитания человека. Правовое воспитание содействует процессу приобщения человека как к правовым, так и к моральным, нравственным, религиозным, эстетическим и иным ценностям культуры. Оно является неотъемлемой частью нравственно-духовного воспитания человека, средством приобщения каждого члена общества к общекультурным ценностям. В этом смысле правовое воспитание является фактором общественного развития.

С правовым воспитанием неразрывно связано юридическое образование. Построение правового государства требует модернизации процесса подготовки юридических кадров, повышения уровня их образования с учетом развития правовой системы, сближения правовых семей, расширения международного правового сотрудничества, расширения пределов правового пространства, включения норм и принципов международного права в национальную правовую систему. Общество на данный момент остро нуждается в высококвалифицированных юридических кадрах, обладающих необходимыми юридическими знаниями, воспитанных в духе высоких правовых идеалов и общечеловеческих правовых ценностей. Современный юрист призван быть человеком высокой правовой культуры, несущим высокие идеалы права в общество.

Одним из элементов юридического образования является конституционное образование. Конституционное образование влияет на правовое сознание граждан и общества, оно призвано быть неотложной задачей государства на данном этапе переоценки правовых ценностей, смены ориентиров общественного развития, проводимых экономических, политических, социальных реформ, изменения социального статуса человека, углубления имущественной поляризации общества, перемены ценностей человеческой жизни под влиянием идеологии рынка, нравственной деградации личности, воздействия глобализации, проникновения чуждых элементов и народной культуры, распространения правового нигилизма, роста коррупции, бюрократизма, различных форм злоупотребления правом и положением.

Человек, обладающий необходимыми правовыми знаниями, одновременно призван быть воспитанным во всех отношениях. В этом контексте можно отметить, что право представляет собой явление культуры, достижение человеческой цивилизации, которое отражает общекультурные ценности, не отделимо от общекультурных достижений, от морали, нравственности, духовной жизни. Право и мораль издавна развиваются вместе, дополняя друг друга в качестве социальных регуляторов, в организации порядка и стабильности в человеческом обществе. Поэтому правовое воспитание входит в общую социальную систему воспитания человека, сосуществует с иными социальными и информационными направлениями воспитательного воздействия на человека. При этом правовое воспитание в отличие от нрав-



ственного, эстетического, трудового, патриотического, семейного, религиозного и иных видов социального воспитания обладает рядом свойств. Оно, во-первых, является целенаправленной, систематической, организованной, управляемой деятельностью государства и общественности с целью формирования правосознания и правовой культуры; во-вторых, представляет процесс воздействия на сознание, психологию граждан всей совокупностью право воспитательных форм, средств и методов; в-третьих, является составной частью процесса реализации, применения и толкования права; в-четвертых, является неотъемлемым эмоционально-рациональным элементом механизма правового воздействия.

Конституционное воспитание должно осуществляться с учетом правового менталитета местного населения. Особенности правового менталитета оказывают решающее влияние на эффективность правового воспитания. Менталитет как духовно-психологическое явление имеет давние исторические корни в Таджикистане, претерпел воздействие как внутренних, так и внешних факторов в различные исторические периоды трансформации общества. На развитие менталитета таджиков оказала влияние трансформация их стереотипов, привычек, установок при смене типов религий и религиозных верований (манихейство, зороастризм, ислам), типов государственно-правовых систем (зороастриская, исламская, советская, постсоветская), типов культур (арийская, исламская, советская), перемены образа жизни. Ментальность таджиков обладает такими особенностями, как сохранившиеся в течение нескольких столетий традиций социального иждивенчества, этатизм, патернализм, зависимость личности от власти, скованность, недостаточный уровень политической активности, вера в идеалы о наилучшем общественном строе и в большие возможности законов в деле переустройства общества, традиционность, укоренение традиционных форм жизнедеятельности (особенно в сельской местности), различие в образе жизни и мыслей жителей горных районов и равнин. Правовой менталитет как проявление национально-духовного своеобразия правовой культуры оказывает влияние на результативность конституционного воспитания.

Конституционное воспитание неразрывно связано с конституционным образованием. Конституционное обучение направлено на формирование правовых знаний, которые составляют содержательный компонент конституционного воспитания. Конституционное обучение способствует накоплению правовых знаний, умений и навыков их практического применения. Если конституционное воспитание связано с эмоционально-волевой сферой личности, то конституционное обучение воздействует на рациональную сферу. По мнению А. П. Семитко, воспитание предполагает воздействие всех обстоятельств жизни, так или иначе воздействующих на личность, способствует его формированию на всем протяжении его жизнедеятельности, а обучение представляет собой целенаправленное образовательное воздействие¹.

Повышение уровня правосознания и правовой культуры, будучи целью конституционного воспитания, служит залогом формирования правового государства и гражданского общества. Поэтому правовая политика в сфере конституционного воспитания играет ключевую роль в практическом воплощении ценностей правового государства, обеспечении требуемого качества правовой жизни.

Правовоспитательная политика в отличие от иных видов и форм реализации правовой политики обладает следующими особенностями:

¹ См.: Семитко А. П. Развитие правовой культуры как правовой прогресс (проблемы теории и методологии): дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 1996.



1) она пронизывает в большей степени область сознания и культуры, духовный мир человека, идеологическую деятельность государства и иных общественно-политических институтов, связана с правовой социализацией личности;

2) осуществляется государством и институтами гражданского общества при помощи мер правового, информационного, аксиологического, ориентационного воздействия;

3) неразрывно связана с правовым обучением и образованием (как утверждает А. П. Семитко, «воспитание не может происходить без обучения, а обучение так или иначе оказывает и воспитательный эффект»¹);

4) во взаимодействии с иными направлениями культурно-воспитательной политики имеет большое значение для правовой социализации личности, которая подразумевает воспитание человека «окружающей обстановкой в целом, всей юридической практикой и поведением людей, должностных лиц - представителей государственного аппарата в правовой сфере»².

По вопросу о правовой природе правовоспитательной и образовательной или обучающей политики в литературе сложилось два подхода. В рамках первого подхода право воспитательная и право обучающая политика исследуются в их неразрывном единстве, т. е. как единое целое. В данном случае используется категория «воспитательно - обучающая политика». Так, А. В. Малько пишет: «Воспитательно - обучающая форма реализации правовой политики - это научно обоснованная, последовательная и системная деятельность государственных органов и институтов гражданского общества, направленная на определение стратегии и тактики правового воспитательно-обучающего процесса, на создание необходимых условий для развития правовой грамотности и правосознания чиновников и граждан»³.

В рамках второго подхода правовая политика в сфере юридического образования исследуется отдельно от право воспитательной политики. В данном случае правовая политика в сфере юридического образования исследуется в качестве самостоятельной формы правовой политики. Например, В. Н. Синюков политику в сфере юридического образования определяет, как систему теоретических положений и основанных на них законодательных, организационных и учебно-методических мероприятий, направленных на создание условий для подготовки профессионального юридического корпуса, способного влиять на фундаментальные основания правовой жизни, развитие национального правосознания и правовой культуры⁴.

Правовая политика в сфере правового воспитания и обучения должна быть научно обоснованной. Согласно Закону Республики Таджикистан «Об образовании»: «образование – процесс обучения и воспитания в интересах лица, общества и государства, обеспечивающий получение обучающимися определенного уровня образования»⁵. Это связано с тем, что, во-первых, данная политика предполагает формирование как необходимого уровня правовых знаний, так и профессионального правосознания. В любом случае право воспитательная и образовательная политика связана с правовыми знаниями. В процессе правового просвещения населения, общего правового обучения и юридического профессионального образования получают распространение (в различном объеме, посредством различных способов, форм и методов) правовые знания. Причем правовые знания должны быть научно, методологически и эмпирически обоснованы. Правовые знания (общедоступные, минимальные, профессио-

¹ Теория государства и права: учебник / под ред. В. Д. Перевалова. 3-е изд. С. 219.

² Там же. С. 218.

³ Малько А. В. Теория правовой политики. С. 206.

⁴ См.: Синюков В. Н. Политика Российского государства в сфере юридического образования // Правовая политика: словарь и проект концепции. Саратов, 2010. С. 82.

⁵ Закон РТ «об образовании», 2013.



нальные, научные) связаны с доктринальными исследованиями, с юридической наукой. Именно юридическая наука питает систему правового воспитания, просвещения, обучения и образования необходимыми правовыми знаниями.

Необходимость в полноценной правовоспитательной и правообразовательной политики в Республике Таджикистан обусловлена построением правового государства, формированием правосознания и правовой культуры. Она осуществляется в рамках стратегии правового развития и направлена на оптимизацию и эффективность право воспитательной и образовательной деятельности. Данная политика осуществляется комплексом правовых и социально-ценностных средств, использующихся в целях формирования правовой культуры, в частности формирования правовых знаний, идей и ценностей, уважения к правам и свободам человека, к закону, законности, правопорядку, дисциплине, безопасности. В ее рамках осуществляется правовая социализация личности в рамках ее адаптации к изменяющимся условиям правовой жизни. Она способствует стимулированию правовой активности в условиях формирования гражданского общества, правовому просвещению и обучению населения, качественному юридическому профессиональному образованию, модернизации юридического образования, подготовке высококвалифицированных юристов, способных работать в условиях взаимовлияния различных типов правовых систем и правовых культур. Правовое воспитание и образование как прогресс общества является приоритетным направлением правовой политики Республики Таджикистан. Как правильно отмечает в своих посланиях Президент Республики Таджикистан: «В современных условиях повышение уровня и качества образования на всех ступенях обучения является первостепенной задачей работников сферы науки и образования....»¹.

Правовая культура - необходимое условие сознательного осуществления гражданином своего долга перед обществом, что способствует преодолению отсталых взглядов, отклоняющегося поведения людей, предотвращению случаев произвола и насилия над личностью. Научно обоснованные правовые представления граждан являются предпосылками укрепления законности и правопорядка, без чего невозможно построить гражданское общество и правовое государство.

Боинчану Г.И.

Доцент кафедры социально-экономических и гуманитарных дисциплин Калининградского филиала Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат педагогических наук
E-mail: gala.boinchanu@yandex.ru

О ПРОЦЕССАХ В ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ СИСТЕМЫ МВД РОССИИ, ВЫЗВАННЫХ ИЗМЕНЕНИЯМИ В ЗАЩИТЕ ПРАВ ИНВАЛИДОВ ПО СЛУХУ

Ратификация 25 апреля 2012 г. Россией Конвенции о правах инвалидов стала отправной точкой в официальном признании русского жестового языка как самостоятельной лингвистической системы и в комплексном решении проблем, связанных с использованием же-

¹ Послание Президента Республики Таджикистан // <http://president.tj/ru/node/13747> 2016 года.



стового языка в сфере образования, трудоустройства и реализации иных законных прав и интересов глухих граждан Российской Федерации.

Современное гражданское общество России, консолидируясь на принципах патриотизма и гражданской ответственности, подвигло государство в лице Правительства РФ, в лице депутатов Госдумы РФ к устранению нарушений, связанных с несовершенством российского законодательства в сфере использования жестового языка.

В европейской практике соблюдения равных прав всех граждан создание комфортных условий для тех, кто имеет ограничения по здоровью, в том числе и по слуху, является приоритетом в социальной государственной политике. Это касается всех сфер: например, создан высокотехнологичный общеевропейский университет для образования неслышащих людей, банки для обслуживания нанимают сурдопереводчиков, а английские блюстители порядка получили в своё распоряжение чудо-гаджеты: переводчики с жестового языка.

И в нашей стране проблемы людей с нарушением слуха решаются и на законодательном уровне, и в образовательной и трудовой сферах.

Переломный, подчеркнём ещё раз, момент в современной языковой ситуации произшёл в связи с ратификацией Россией Конвенции о правах инвалидов: русский жестовый язык (далее – РЖЯ) изменил свой статус языка бытового общения. Он стал официальным языком общения граждан, объединяя их, несмотря на их гендерные, национальные, возрастные, образовательные различия.

Что повлекло за собой такое изменение в образовательной деятельности образовательных учреждений системы МВД России?

Представители правоохранительных органов первыми из государственных служащих стали обучаться русскому жестовому языку. Правовой основой для овладения жестовым языком сотрудниками органов внутренних дел стали не только ратифицированная Российской Федерацией Конвенция о правах инвалидов и изменения в Федеральном законе «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» (ч. 2 ст. 14), но и совместный приказ МВД России № 681, Минобрнауки России № 587 от 15 июня 2015 г. «Об объёме владения навыками русского жестового языка сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации, замещающими отдельные должности в органах внутренних дел Российской Федерации», а также ряд других приказов.

Во время преподавания по программе профессионального обучения (повышения квалификации) «Обучение навыкам русского жестового языка сотрудников подразделений дежурных частей, участковых уполномоченных полиции, патрульно-постовой службы, по обеспечению безопасности дорожного движения, уголовного розыска, по вопросам миграции по должности служащего «Полицейский»» было интересно наблюдать за изменениями, не только связанными с развитием новых компетенций, но и за изменениями в формировании нравственных качеств и правосознания, вкругозоре и этике поведения действующих практических сотрудников.

Первое «открытие», которое делают сотрудники уже на начальных этапах обучения, – это осознание, что РЖЯ – это не вспомогательная, а самостоятельная знаковая система, по сути – удивительный язык.

Чтобы защищать права людей с проблемами слуха, чтобы оказывать им помощь, недостаточно надеяться, что «они напишут, а я прочитаю», надо, действительно, уметь говорить. Уже на второй-третий день (!) интенсивных занятий обучающиеся дактилируют слова и фразы, то есть демонстрируют навыки использования специфического средства общения глухих – дактилологию.



Термин дактилология происходит от древнегреческого dactilos+ logos (палец + слово, учение). Ещё её называют пальцевой азбукой. Во время разговора буква слова имеет эквивалент с определенным положением пальцев: пальцы-буквы появляются перед слушающим на мгновение, и никогда всё слово не предстаёт перед ним целиком, оттого сам процесс дактилизации часто называют письмом в воздухе.

Одновременно с формированием навыка говорения и перевода с дактиля сотрудники начинают изучать русский жестовый язык – самобытную лингвистическую систему, обладающую своеобразной лексикой, грамматикой и т.д., где под каждым жестом понимается слово.

Речь на жестовом языке содержит и немануальный компонент (использование взгляда, выражения лица, движений головы, тела, глаз)»: потому для глухих людей жестикуляция мимики (особенно мимики) слышащих невнятна и не особо понятна и наоборот. Здесь следует отметить, что сотрудники ОВД при обучении испытывают трудности с необходимостью «расшифровки» своего лица (трудно отказаться от профессионально выраженного бесстрастия, pokerface) и беззвучным проговариванием слова или фразы (особенно сотрудники-мужчины).

Методика преподавания РЖЯ активно использует методические приёмы и способы преподавания любого иного иностранного языка, в том числе и русского языка как иностранного. Обучение лексике, объединённой по темам («установление контакта», «семья», «внешность человека», «анатомия человека», «чувства, эмоции, состояния», «ориентирование в городе: город, транспорт, обозначение перемещения» «профессиональная лексика» и др.); развитие навыков говорения, аудирования, перевода, в том числе и синхронного.

Активное использование интернет-словарей специализированных информационных интернет-сайтов, записей исполнения жестовых песен и видеоэкскурсий и видеогидов по выставкам в музеях Москвы и Санкт-Петербурга (ГМИИ им. А.С. Пушкина, Государственная Третьяковская галерея, Русский музей, Музей современного искусства «Гараж»), приглашение работников Калининградского филиала Всесоюзного общества глухих играют не последнюю роль в выборе базового импульса в образовании – образование как радость, делают обучение интерактивным и комфортным.

Второе «открытие» – психологического плана.

Понимание языка рушит стену изоляции огромной группы людей: в России в 2017 году проживали «более 13 миллионов людей с нарушением слуха, в том числе более 1 миллиона – дети. По данным Всероссийского общества глухих численность глухих, которые являются носителями жестового языка, – более 300 тысяч человек. В эту статистику попали те, кто потерял слух полностью или частично в раннем возрасте или с врожденными дефектами слуха»¹.

Ясное представление сотрудников об обязательности выбора стратегии поведения с неслышащими людьми, учитывающие особенности их поведения, реакций, понимание их страхов, пробивает стены своеобразной стеклянной башни, куда заточили неслышащих людей косность общественного мнения (от «странных», «злых» до «все они больные»), равнодушные чиновников и граждан: обучающиеся открывают для себя мир талантливых, умных, умелых и творческих людей, которым необходимо помочь перестать быть иностранцами на собственной Родине.

¹ Международный день глухих (Заглавие с экрана) [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://ria.ru/20170924/1505260811.html> (дата обращения: 21.11.2019).



А ведь это стремительно пополняемая группа нашего общества: ухудшающаяся экология, болезни и инфекции уха, осложнения после других заболеваний, травмы, в том числе производственные – вот главные причины потери слуха гражданами. Тугоухость омолаживается... «1,1 миллиард молодых людей (в возрасте 12-35 лет) подвергаются риску потери слуха в результате воздействия шума в местах отдыха и развлечений и из-за небезопасной практики прослушивания музыки»¹. Всемирная организация здравоохранения отмечает: «Согласно прогнозам при отсутствии соответствующих мер количество страдающих инвалидизирующей потерей слуха в мире к 2030 году может составить до 630 млн. человек; а к 2050 году их численность может достичь почти 900 млн человек»².

Смеем предположить, что данная тенденция затронет и Россию.

Следовательно, «значительное число граждан России имеют средством общения жестовую коммуникацию, но от этого они не становятся меньше гражданами, чем те, кто слышит слова и сам их произносит. Правоохранительные органы должны обеспечить равенство перед законом всех, как и правовую защиту всех граждан этой страны»³.

Всё вышесказанное ясно даёт понять, что государственные служащие, в том числе сотрудники правоохранительных органов, не несут никаких репутационных потерь при психологически точном общении с гражданами на понятном им языке. Формирование компетенций государственных служащих –«это не самоцель обучения на всех этапах становления специалиста, а средство научить учиться и применять приобретенные знания и умения в ситуациях, не похожих на рассматриваемые... за курсантской партой, где эти знания и умения приобретаются и оцениваются. Все эти действия приведут в общество высокого профессионала – достойного специалиста в своей области ...»⁴.

Обучение государственных служащих русскому жестовому языку – необходимый ответ на вызовы современной языковой ситуации и государственной политики в целом, – нашло своё место в образовательной деятельности образовательных организаций системы МВД России.

¹ Глухота и потеря слуха (Заглавие с экрана) [Электронный ресурс] / Режим доступа:<https://www.who.int/ru/news-room/fact-sheets/detail-and-hearing-loss> (дата обращения: 21.11.2019).

² Глобальная деятельность по охране здоровья уха и слуха: будущие направления (Заглавие с экрана) // Сайт ВОЗ | Бюллетень Всемирной организации здравоохранения [Электронный ресурс] / Режим доступа:<https://www.who.int/bulletin/volumes/96/3/18-209767/ru/> (дата обращения: 21.02.2019).

³ Бончану Г.И. Цели и задачи обучения русскому жестовому языку сотрудников МВД России как особой знаковой коммуникативной системе // V Балтийский юридический форум «Закон и правопорядок в третьем тысячелетии»: материалы международной научно-практической конференции. – Калининград, 2017. - С.90-91.

⁴ Бончану Г.И. Преемственность в формировании ключевых компетенций в ведомственных учебных заведениях // III Балтийский юридический форум «Закон и правопорядок в третьем тысячелетии»: материалы международной научно-практической конференции. – Калининград, 2015. - С.95-97.

**БУНЯЕВА К.В.**

Доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Белгородского юридического института МВД России имени И.Д. Путилина, кандидат юридических наук, доцент

e-mail: Bunyaeva.karina@mail.ru

БЕЖЕНЦЫ КАК СОЦИАЛЬНАЯ ПРОБЛЕМА РАЗВИТИЯ СОВРЕМЕННОГО ОБЩЕСТВА

В современном мире процесс глобализации является показателем мирового развития и оказывает огромное влияние на гражданское общество. Благодаря глобализации происходит значительное усиление взаимоотношений между государствами, увеличивается взаимосвязь между национальными и международными интересами. Процесс глобализации влияет не только на экономику и техническое развитие, он также находит отражение в политической, социальной и культурной сферах обществах.

Человечество на протяжении всей истории стремилось к интеграции, объединению экономики, политики, социальных и культурных ценностей. Поэтому глобализацию нельзя считать исключительно современным явлением, так как в истории происходили подобные precedents.

Тем не менее, население планеты еще никогда не было нацелено на достижение единой цели, заключающаяся в добровольном создании общего политического, экономического пространства, благодаря которому будет обеспечено стабильное и безопасное развитие населения. Глобализация усугубляет разрыв между развитыми странами, в которых проживает одна седьмая часть населения, и неразвитыми странами, жителей которых в разы больше.

Считается, что мировая валютно-финансовая сфера превратилась в единую систему и если произойдет обвал одного из ее компонентов, то это скажется и на остальных.

В настоящее время устоявшиеся, традиционные экономические и социальные связи ослабляются, прогрессирует социальное расслоение общества, происходят межэтнические вооруженные конфликты. Поэтому, в последнее время происходит значительное усиление исторической роли государства как гаранта социальной стабильности, который призван обеспечивать, прежде всего, необходимую помочь наиболее нуждающимся категориям населения и защищать общество от насилия, преступности и террора, приобретающего глобальные масштабы.

Глобализация также затрагивает правовую сферу и оказывает влияние на изменение некоторых отраслей права, государственно-правовых институтов, норм права и отношений на национальном и международном уровнях. Так глобализация ускоряет процесс универсализации в области права. И если несколько десятков лет назад основные права выражали интересы всего государства, то сейчас, самыми главными являются права человека.

Права человека – это права, присущие всем людям, независимо от расы, пола, национальности, этнической принадлежности, языка, религии или любого другого статуса. Права человека включают право на жизнь и свободу, свободу от рабства и пыток, свободу убеждений и их свободное выражение, право на труд, образование и многое другое. Каждый человек имеет право на эти права без какой-либо дискриминации.¹

¹ Неказаков, В. Я. Конституционные права и свободы человека и гражданина в XXI веке. Проблемы теории и правоприменительной практики / В.Я. Неказаков. - М.: Юридический центр, 2015. – С. 47-48.



Права и свободы человека отражают идеалы гуманизма, справедливости, свободы, равноправия, толерантности. Реализация прав человека играет решающую роль для развития современного общества, защиты настоящего и будущего человечества. Идеи и утверждения о сущности и значимости прав и свобод человека выражаются в их принципах.

К сожалению, в настоящее время права человека часто нарушаются. Основным проявлением нарушения прав человека является нарушения права на жизнь. Это проявляется в массовых убийствах, террористических актах, голоде, геноциде и т.д.

Также к нарушениям прав человека, посягающих на жизнь, относятся вооруженные конфликты. Поэтому, во время таких конфликтов категорически запрещены нападения на гражданских лиц, а также запрещено использовать оружие, которое способно нанести долгосрочный вред окружающей среде.

Нарушение прав человека имеет место в разных странах мира. Так, одной из самых актуальных проблем нарушения прав человека в наше время считается проблема беженцев. По статистике в мире насчитывается около 15 миллионов беженцев, то есть лиц, покинувших страну своего проживания, вследствие чрезвычайных обстоятельств.¹

В настоящее время практически ежедневно приходится спасать беженцев в Средиземном море. С начала этого года на европейский берег сошли более двухсот тысяч беженцев из стран Африки, а более двух тысяч погибли, так и не добравшись до стран Европы.

Беженцы, которые ищут убежище в Европе, являются сирийцами и иракцами, но большинство беженцев родом из самых неблагополучных стран Африки. В основном, африканцы пытаются найти убежище в Италии, Испании, Франции и Турции. Это связано с тем, что уровень жизни в Европе — один из самых высоких в мире.

Беженцы стараются найти убежище в Европе, потому что это для них идеальное место. Согласно международному законодательству, страны Европы обязаны принимать таких лиц, покинувших страну своего проживания, предоставлять им хорошие социальные пособия. Также в Европе относительно низкий уровень ксенофобии и существуют большие объединения мигрантов, благодаря которым можно относительно быстро социализироваться.

Из стран Африки сложно добраться до Европы, так как она находится на другом континенте, но людей, столкнувшихся с гражданской войной, голодом, нищетой, не пугает долгий и опасный путь. Африканцы, как правило, преодолевают Средиземное море на лодках. Проблема беженцев на Африканском континенте связана с дестабилизацией политических режимов в странах Африки. Также, постоянные вооруженные, межэтнические и межконфессиональные конфликты, низкий уровень экономики, голод, отсутствие перспектив развития, различные эпидемии представляют собой серьезную угрозу безопасности для всего Африканского континента.

Любой конфликт приводит не только к жертвам и материальному ущербу, но и также к увеличению количества беженцев, которые не собираются мириться со сложившейся ситуацией в государстве, распространению различных болезней, наркотиков, возрастанию международного терроризма. Все эти последствия губительно воздействуют также на окружающую среду, а также могут привести к экологической катастрофе.

Так, в Африканском государстве – Эритрея ситуация с правами человека весьма печальна. Правительство проводит изоляционистскую политику, экономика находится на очень низком уровне. Жители данного государства прибывают в страны Европы. К настоящему времени страну покинуло более 5 процентов населения. Большинство беженцев – мо-

¹ Зинченко Н.Н. Временная защита как рациональное и гуманное решение проблемы лиц, ищущих убежище // Миграционное право. 2016. № 1. С. 21-22.



лодые люди, уклоняющиеся от призыва в армию. Официальный 18-месячный срок службы на практике часто многократно продлевается. В Эритрее в армию призывают даже с 14-летнего возраста.

Похожая ситуация происходит в Сомали. Нарушения прав человека, в виде отсутствия социальных гарантий, гражданской войны, совершения террористических актов, голода населения – все это побуждает жителей к бегству. Более 1 миллиона человек покинули страну и «перебрались» в Европу.

В Гамбии основной причиной для бегства является применение пыток в качестве уголовного наказания и произвольных арестов. Экономика очень слабо развита. Отсутствуют социальные гарантии и перспективы развития, как государства, так и личности. Более половины населения живут за чертой бедности, около 60 процентов неграмотны.

Беженцы наносят огромный ущерб странам, в которые перебираются. Государства спасают беженцев в портах, так как в основном, жители Африки прибывают на лодках, выделяют денежные средства на их содержание, затрачивают свои ресурсы. Поскольку, по европейским законам, не принять беженцев нельзя, но разместить их достаточно проблематично. Также, беженцы имеют право на труд, свою землю, путешествия и доступ к общественным услугам, включая образование. Поэтому проблема беженцев является международной гуманитарной проблемой. Для ее решения необходимо наличие прочной и стабильной системы национальной и международной безопасности.

Во всем мире миллионы людей вынуждены против своей воли менять место жительства, некоторые покидают родные места в результате целенаправленной политики государства.

Таким образом, уважение прав человека является неотъемлемой частью международного права и внешней политики. Конкретной целью расширения таких прав является «усиление гарантий достоинства человека».

Ответственность за защиту прав человека лежит, прежде всего, на самих государствах. Однако в некоторых случаях государственная власть в лице государственных органов и должностных лиц проводит политику, которая нарушает основные права человека. В связи со злоупотреблением власти со стороны политических лидеров и государственных органов происходят разрушительные последствия, в том числе геноцид, военные преступления и преступления против человечности.

Многие конфликты вызваны именно неспособностью государства защитить права человека, а ущерб, который является результатом серьезных нарушений прав человека, часто приводит к новым нарушениям этих прав. В этой связи, современным государствам необходимо выстраивать механизм защиты прав беженцев, с учетом всех реалий, которые происходят в мире.

**БУРХОНОВ С.С.**

Донишкадаи иқтисод ва савдои Донишгоҳи давлатии тиҷорати
Тоҷикистон дар шаҳри Хӯҷанд
e-mail: burhonovsaidorif@mail.ru

ПАРДОХТИ АНДОЗ – БАҲОИ ТАМАДДУННОКИИ ҶОМЕА

Пешрафти имрӯзаи иқтисодиёти мамлакат аҳли ҷомеаро ба муносибатҳои андоз беш аз пеш ҳавасманд мегардонад.

Санадҳои меъёри қонунгузорӣ оид ба андоз ҳусусиятҳои асосии иқтисодӣ ва ҳуқуқиро дар бар гирифтаанд, ки ба тартибандозии маҷмӯии ҳуқуқии усули андозро дар бобати танзими иқтисодиёт ва молияи давлатӣ таъмин менамоянд. Аз ин сабаб шарҳу баёни муттасили тарҳу соҳти умумии танзими ҳуқуқии андозбандӣ бо назардошти муҳити ҳуқуқӣ, ки ҳуқуқи андозро доро гардидааст, барои дарку фаҳмиши моҳияти меъёрҳои ҳуқуқии андоз ҳамчун муносибатҳои ҳуқуқии ташаккулёфтai ба дараҷаи муайян аз муносибатҳои иқтисодии соҳаи андоз фарқунанда хеле муҳим мебошад.

Муҳимтарин шакли фаъолияти ҳар як давлат, тавре ки маълум аст, ташаккул додани даромадҳои давлатӣ мебошад.

Даромади давлатӣ захираҳои молиявие мебошанд, ки аз манбаъҳои гуногун ба ихтиёри давлат доҳил мешаванд ва давлат онҳоро барои ҳалли масъалаҳои худ ва иҷрои ӯҳдадориҳояш истифода мебарад. Даромади давлат аз ҳисоби даромади андозӣ ва ғайриандозӣ, инчунин аз даромади фондҳои давлатӣ ташаккул мейбад.

Мавзӯи мавриди назар дар шароити рушди муносибатҳои бозоргонӣ ва зиёд гардидани фаъолияти бахши ҳусусӣ талаботи замон буда, омӯзиши он зарур мебошад. Бо баробари пеш рафтани муносибатҳои иқтисодӣ ва рушди соҳибкории ҳусусии зарурияти танзими ҳуқуқии андозбандӣ ва ҷавобгарии ҳуқуқӣ дар ин соҳа ба миён меояд.

Андоз аз нуқтаи назари таъриҳӣ шакли аввалин ва ягонаи маблағро захира намудани давлат намебошад. Ҷорӣ ва истифода намудани системаи андозҳо ҳамчун манбаи асосии даромади давлатӣ талаб менамояд, ки дар мамлакат сатҳи хеле баланди ҳуқуқдонӣ, инкишофи иқтисодиёт ва системаи назорат пойдор бошад.

Дар гузашта ашҳосе, ки манбаи доимии даромад доштанду ин даромадро зери васояту ҳимояи давлат ба даст меоварданд, маҷбур буданд, ки як қисми даромади умумии худро ба давлат супоранд. Ба ҳамин тарӣ, ин гуна пардохтҳо подоши хизмати давлат ба шаҳрвандонаш (ё худ имконоти расонидани чунин хизмат дар мавриди пайдо шудани зарурат ба ингуна хизмат) буд¹.

Даромади давлат аз манбаъҳое ба мисли пардохтҳои ҳатмӣ (андозҳо) ва даромад аз фаъолияти дигар ташаккул мейбад².

Пардохтҳои ҳатмӣ ҳамчун усули аз ҷониби давлат муқарраршудаи аз ашҳоси ҳуқуқӣ ва воқеӣ ба шакли пул ситондани қисми даромади аз фаъолияти соҳибкорӣ ва дигар манбаъҳо ба дастовардааш ҳисоб кардан ҷоиз аст.

Дар Кодекси андози Ҷумҳурии Тоҷикистон муқаррар гардидааст, ки андоз пардохти ҳатмии муқаррарнамудаи ин кодекс ба буҷет ба ҳисоб рафта, ба андозаи муайян амалӣ гардида, ҳусусияти ҳатмии бебозгашт ва беподош дорад¹.

¹ Ниг.: Порохов Е. Основы налогового права. - Алматы: Жети жарғы, 1997. - С.288.

² Ниг.: Петрова Г.В. Налоговое право. - М.: Инфра-норма, 1997. - С.75.



Мусаллам аст, ки рушди иқтисодиёти хар кишвар аз фаъолияти корхонаю ташкилот, дар маҷмӯй андозсупорандагон вобастагии калон дорад. Фаъолияти аксари корхонаву ташкилотҳои кишвар самабахш буда, онҳо дар пешрафти иқтисодиёти кишвар, ғановати буҷаи кишвар ва баланд бардоштани некӯаҳволии мардум саҳми худро мегузоранд².

Фаъолияти самараноки мақомоти давлатӣ, таъмини маоши кормандони соҳаҳои буҷетӣ ва ҳифзи соҳаҳои иҷтимоии хар кишвар ба ҷамъоварии андозҳо робитай мустақим дорад. Бинобар ин, саркашӣ аз пардоҳти андоз боиси иҷро нашудани буҷети давлатӣ ва содир намудани ҳуқуқвайронкунӣ дар соҳаи андоз мегардад.

Сари вакт ва ба пурра иҷро намудани ўҳдадории андоз, яке аз ўҳдадориҳои конститутионии ҳар як шаҳс ба шумор меравад. Вале бархе аз андозсупорандагон дидаву дониста аз пардоҳти андоз саркашӣ мекунанд. Бинобар ин, давлат дар симои мақомотҳои ваколатдор зарур мешуморад, баҳри таъмини иҷрои даҳлдори ўҳдадории супоридани андоз аз воситаҳои муқаррарнамудаи қонунгузории андоз ва дигар са-надҳои меъёрии ҳуқуқӣ истифода намояд.

Гузашта аз ин масоили ҷавобгарӣ дар соҳаи андоз дар воҳӯрӣ бо кормандони соҳаҳои молия, андоз, гумruk ва бонкдории кишвар аз ҷониби Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ – Пешвои миллат, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон мӯҳтарам Эмомалӣ Раҳмон санаи 10-уми майи соли ҷорӣ ба таври васеъ таҳлилу баррасӣ карда шуданд. Дар воҳӯрӣ Пешвои миллат қайд намуданд, ки дар даҳ соли охир аз 45 миллион сомонӣ зарари молиявии аз ҷониби Агентӣ дар низоми молияни кишвар ошкоршуда 39 миллион ба шуъбаҳои ҳазинадории мақомоти молия дар маҳалҳо ва аз 119 миллион сомонӣ зарарӣ молиявии дар низоми андози кишвар ошкоршуда 118 миллион сомонӣ ба раёсатҳо ва нозироти андоз дар вилоятҳо ва шаҳру ноҳияҳо рост меояд, ки ин хеле ташвишовар аст³.

Андоз пардоҳти ҳатмии беподош ва бебозгашти пулие мебошад, ки мақомоти қонунгузор ва намояндагии ҳокимиёти давлатӣ бо интишори асноди қонунгузорӣ аз ҷониби худ муқаррар кардаанд. Андозҳо як қисми маҳсулоти умумии доҳилӣ буда, онро давлат тавассути мақомоти ваколатдораш аз ашҳоси ҳуқуқӣ ва воқеӣ ба таври доимӣ маҷбуран меситонад ва бо роҳи гузаронидан ба буҷети давлатӣ ё фонди давлатӣ даромади давлат мегардонад.

Дар Конститутияи Ҷумҳурии Тоҷикистон қайд гардидааст, ки додани андоз ва пардоҳтҳо, ки қонун муайян кардааст, вазифаи ҳар кас мебошад. Андоз пардоҳти муқаррарнамудаи Кодекси андоз ба буҷети давлатӣ ба ҳисоб рафта, дорои ҳусусияти ҳатмӣ ва инфиродии ғайриэквивалентӣ мебошад.

Андоз пардоҳт аст, яъне аз як шаҳс ба шаҳси дигар гузаштани пул аст. Ин ҳусусияти андоз ба давлат имконият медиҳад ба ҳадафҳое, ки ҳангоми муқаррар кардани андозҳо дар пеш мегузорад, яъне ба мақсади аз нав тақсим намудани маблаг рассад, ки ба ин восита вай соҳиби заҳираҳои иловаи пулӣ мегардад. Дар ин маврид андоз ҳамчун усули азnavtaқsimkunii маблаг ҳизмат мекунад.

¹ Ниг.: Кодекси андози Ҷумҳурии Тоҷикистон (бо назардошти тағириу иловаҳо ба санаи 01.01.2017). -Душанбе: Шарқи озод, 2017.

² Ниг. Юткина Т.Ф. Налоги и налогообложение. - М: Инфра, 2009. - С.120.

³ Суханронии Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ – Пешвои миллат, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон мӯҳтарам Эмомалӣ Раҳмон дар воҳӯрӣ бо кормандони соҳаҳои молия, андоз, гумruk ва бонкдории кишвар аз 10.05.2019с. / www.president.tj (Санаи муроҷиат - 11.05.2019 с).



Дар шароити пешрафти иқтисодиёти мамлакат ва кафолати мавҷудияти гуногун-шаклии моликият ҷори намудани низоми босамари андоз талаботи замон аст¹. Гузашта аз ин дар давлати ҳуқуқбунёд, демократии Тоҷикистон ҳамаи масъалаҳои дар соҳаи андоз бамиёномада дар доираи асноди меъёрӣ-ҳуқуқӣ ҳаллу фасл мегардад.

Аз ин рӯ, татбиқи меъёрҳои самараноки қонунгузории андоз ба манфиати давлат хизмат менамояд.

Давлат тавассути мақомоти ваколатдори ҳуд дар асоси меъёрҳои қонунгузории андоз нисбати андозсупорандагони бемасъулият ва қонуншикан ҷораҳои даҳлдор меандешад.

Бо назардошти ин омӯзиш ва таҳлили мавзӯи мазкур талаботи замон буда, таҳқик ва хуносабарории алоҳидаро тақозо дорад.

Дигаргуниҳои имрӯзai иқтисодиёти мамлакат аҳли ҷомеаро ба муносибатҳои андоз аз ҳарвақта дида бештар ҳавасманд мегардонад.

Санадҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣ дар соҳаи андоз ҳусусиятҳои асосии иқтисодӣ ва ҳуқуқиро дар баргирифтаанд, ки вазифаи батартибандозии комплексии ҳуқуқии андозро иҷро менамоянд.

БУЧАКОВА М.А.

начальник кафедры конституционного и международного права Омской академии МВД Российской Федерации, доктор юридических наук, доцент, полковник полиции

E-mail: mb290163@mail.ru

ДИЗЕР О.А.

начальник научно-исследовательского отдела Омской академии МВД Российской Федерации, кандидат юридических наук, доцент, полковник полиции

E-mail: dizer77@mail.ru

ПРАВА И СВОБОДЫ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: ИХ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПОЛИЦИЕЙ И ВОЗМОЖНЫЕ ОГРАНИЧЕНИЯ

В Российской Федерации признание равных и неотъемлемых прав человека является основой демократического правового государства, и государственная политика выстроена в соответствии задачами их всеобщего и эффективного обеспечения. Конституция РФ признает человека, его права и свободы высшей ценностью государства, а их соблюдение и защита обязанностью государства (ст. 2). Являясь достижением современного цивилизованного общества, права, их регулирование, в том числе и защита, осуществляются как внутригосударственным, так и международным правом.

Признание прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации и необходимость их защиты основываются на таких основополагающих международных документах в области прав человека, как Всеобщая декларация прав человека (1948 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах (1976 г.), Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (1984 г.),

¹ Ниг.: Основы налогового права / Под редакцией С.Г.Пепеляев. - М.: Инвест-фонд, 1995. - С.126.



Парижская хартия для новой Европы (1990 г.), и др.¹

Являясь универсальной категорией, права человека должны соблюдаться всеми участниками правоотношений. Вместе с тем деятельность полиции по их обеспечению соединяет в себе две противоположности, которые, выступая в качестве самостоятельных, взаимосвязанных элементов, одновременно противостоят друг другу, так как защита прав и интересов большинства, одновременно может ограничивать права и интересы других лиц, являющихся меньшинством.

Необходимость ограничения прав отдельных лиц особенно актуальна в свете масштабности последствий для безопасности мирового сообщества таких криминальных угроз, как терроризм, транснациональная преступность, киберпреступность, незаконный оборот наркотиков и оружия, коррупция и др. В Докладе XI Конгресса ООН по предупреждению преступности и уголовному правосудию терроризм сочен одной из наиболее серьезных угроз свободе, демократии, правам человека, международному миру, и безопасности, и человечеству. Стремление обезопасить мир делает неизбежным и определенное ограничение основных прав и свобод, что, безусловно, является не самоцелью или выражением какого-либо беззакония государства.

Следует отметить, что уже с момента зарождения цивилизации общество было озабочено проблемой ограничения негативного поведения его членов². Для уяснения понятия «ограничение» исходным положением выступает понятие «свобода». Проблема ограничений прав и свобод человека и гражданина является частью теории свободы³. В специально-юридическом смысле свобода представляет собой официально признанную и легализованную меру возможного поведения человека, т. е. субъективное право. «Право (свобода) в законе – это всегда известное ограничение естественного права с точки зрения уточнения границ его распространения, определения дозволенных форм, способов реализации права, обозначения механизмов защиты от нарушения или восстановления нарушенного права»⁴.

В соответствии со ст. 4 Декларации прав человека и гражданина от 26 августа 1789 года свобода состоит в возможности делать все, что не вредит другому: таким образом, осуществление естественных прав каждого человека ограничивается лишь теми границами, которые обеспечивают другим членам общества пользование этими правами⁵.

Именно такая позиция, первоначально нашедшая правовое закрепление в Декларации прав человека и гражданина 1789 года, отражена в ч. 3 ст. 17 Конституции РФ. Согласно данной норме «осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц». Таким образом, устанавливается равновесие любого гражданского общества, в котором каждый, обладая правами и свободами человека и гражданина, защищен государством от посягательства на них.

«Ограничавая свободу каждого известными пределами, право одновременно обеспечивает ему беспрепятственное и спокойное пользование своими правами, т. е. гарантирует ему свободу внутри этих пределов. Свобода каждого человека простирается лишь до той границы, от которой

¹ Международные акты о правах человека: Сб. документов. М., 1998. - С. 537.

² См.: Барбин В.В. Конституционно-правовые основания ограничения основных прав и свобод человека и гражданина: лекция. М., 2007. - С. 3-4.

³ См.: Пчелинцев С.В. Проблемы ограничения прав и свобод граждан в условиях особых правовых режимов: монография. М., 2006. - С. 58.

⁴ Гойман В.И. Принципы, пределы, основания ограничения прав и свобод человека по российскому законодательству и международному праву // Государство и право. № 7. 1998. - С. 26.

⁵ См.: Барбин В.В. Конституционно-правовые основания ограничений основных прав и свобод человека и гражданина и их реализация в деятельности органов внутренних дел: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003. - С. 21.



начинается свобода других людей. Стремясь установить эти границы, право содействует тому, чтобы в совместной жизни людей воцарился порядок, основанный на свободе»¹. Очевидно, что абсолютной свободы не существует². В условиях, если бы каждый реализовывал только свою абсолютную свободу, невозможным бы стало достижение общесоциальных целей, без которых не способно существовать общество, а значит и сам человек³.

Возможность ограничения прав и свобод допускается и международным правом (ст. 29 Всеобщей декларации прав человека). Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г. требует от государства при введении чрезвычайного положения (эпидемии, межнациональные конфликты, стихийные бедствия, массовые беспорядки и др.) официального объявления об этом другим государствам (ст. 4). В международно-правовых документах также нет единого толкования «ограничения права». Например, во Всеобщей декларации прав человека (п. 2 ст. 29), Пакте об экономических, социальных и культурных правах (ст. 4), Документе Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению СБСЕ (ст. 24) используется термин «ограничения», в Пакте о гражданских и политических правах (ст. 4) – термин «отступление государств от своих обязательств», в Американской конвенции о правах человека (ст. 27) – термин «приостановление гарантий», а в Конвенции о защите прав человека и основных свобод используются на равных два термина – «ограничения» (ст. ст. 8-11, 18) и «отступление от своих обязательств» (ст. 15)⁴.

Хартия Европейского Союза об основных правах от 7 декабря 2000 года в ст. 52 устанавливает, что ограничение на осуществление прав и свобод может быть предусмотрено законом лишь при соблюдении принципа пропорциональности, при рассмотрении которого существует возможность широкого использования понятийного аппарата. В этой связи данный принцип в научной литературе может также именоваться принципом соразмерности (п. 13 ст. 2 ФЗ «О противодействии терроризму») или сбалансированности.

Конституционные положения об ограничении прав и свобод начинаются с установления незыблемости этих прав. В Российской Федерации не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина (ч. 2 ст. 55 Конституции РФ). Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той степени, в какой это необходимо в целях: защиты основ конституционного строя; защиты нравственности; защиты здоровья; защиты прав и законных интересов других лиц; обеспечения обороны страны и обеспечения безопасности государства. Этот перечень является закрытым. (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ). При этом не подлежат ограничению права и свободы, перечисленные в ч. 3 ст. 56: право на жизнь; достоинство личности; право на неприкосновенность частной жизни; гарантии против сбора информации о частной жизни; свобода совести, свобода вероисповедания; свобода предпринимательства; право на жилище. Соответственно ограничения прав и свобод, предусмотренные в Конституции РФ, закреплены в ряде федеральных законов (например, Федеральный закон «О войсках национальной гвардии Российской Федерации», Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности», Федеральный закон «О полиции» и др.).

¹ Ильин И.А. Общее учение о праве и государстве (фрагменты) // Правоведение. 1992. № 3. - С. 96.

² См.: Гончаров И.В. Обеспечение основных прав и свобод граждан в условиях чрезвычайного положения: дис. ... канд. юрид. наук. М., 1998. - С. 43.

³ См.: Барбин В.В. Конституционно-правовые основания ограничения основных прав и свобод человека и гражданина: лекция. М., 2007. - С. 6.

⁴ См.: Барбин В.В. Конституционно-правовые основания ограничений основных прав и свобод человека и гражданина и их реализация в деятельности органов внутренних дел: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003. - С. 27-28.



Так, Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции» «закрепляет права полиции проверять документы, удостоверяющие личность граждан, если имеются данные, дающие основания подозревать их в совершении преступления или полагать, что они находятся в розыске; доставлять граждан, т.е. осуществлять их принудительное препровождение, в служебное помещение территориального органа или подразделения полиции, в помещение муниципального органа, в иное служебное помещение в целях решения вопроса о задержании гражданина (при невозможности решения данного вопроса на месте); осуществлять в порядке, установленном законодательством об административных правонарушениях, личный досмотр граждан, досмотр находящихся при них вещей, а также досмотр их транспортных средств при наличии данных о том, что эти граждане имеют при себе оружие, боеприпасы, патроны к оружию, взрывчатые вещества, взрывные устройства, наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры либо ядовитые или радиоактивные вещества; задерживать транспортные средства и отстранять водителей от управления транспортными средствами в случаях и порядке, предусмотренных законодательством Российской Федерации; беспрепятственно пользоваться в служебных целях средствами связи, принадлежащими государственным предприятиям, учреждениям и организациям, а в случаях, не терпящих отлагательства, – средствами связи, принадлежащими негосударственным предприятиям, учреждениям и организациям, а также общественным объединениям и гражданам, и др»¹.

Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» предоставляет органам внутренних дел, Федеральной службы безопасности, службы внешней разведки, государственной охраны право проводить гласно и негласно оперативно-розыскные действия; устанавливать на безвозмездной либо возмездной основе отношения сотрудничества с лицами, изъявившими согласие оказывать содействие на конфиденциальной основе органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность; использовать служебные помещения, имущество предприятий, учреждений, организаций, воинских частей, а также жилые и нежилые помещения, транспортные средства и иное имущество частных лиц и др.²

Федеральный закон от 3 июля 2016 г. № 226-ФЗ «О войсках национальной гвардии Российской Федерации», в частности, предоставляет войскам национальной гвардии право доставлять граждан в органы внутренних дел (полиции) в целях решения вопроса о задержании гражданина; производить досмотр транспортных средств, плавучих средств (судов), нарушивших установленные правила; производить в пунктах пропуска личный досмотр работников охраняемых войсками национальной гвардии важных государственных объектов; производить досмотр и (или) осмотр граждан, посещающих эти объекты, осмотр находящихся при них вещей, досмотр и (или) осмотр транспортных средств, плавучих средств (судов) при входе (въезде) на территории охраняемых объектов (акваторий) и выходе (выезде) с территорий охраняемых объектов (акваторий); беспрепятственно входить в любое время суток на территории и в помещения охраняемых войсками национальной гвардии объектов, осматривать их в целях пресечения преступлений или административных правонарушений, а также в целях задержания лиц, незаконно проникших либо пытавшихся проникнуть на охраняемые объекты, и др.³

Ограничения прав и свобод предусмотрены в Федеральном законе от 6 июля 2016 г. № 374-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О противодействии терроризму" и

¹ СПС «КонсультантПлюс».

² СПС «КонсультантПлюс».

³ Там же.



отдельные законодательные акты Российской Федерации в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности», получивших в СМИ наименование «антитеррористический пакет законов депутата Государственной Думы И.А. Яровой и члена Совета Федерации В.А. Озерова»¹.

Конституция РФ, допуская возможность ограничения прав, одновременно устанавливает пределы такому ограничению, а также строгие основания и порядок реализации мер, ограничивающих права граждан. Ограничение прав и свобод по этим основаниям возможно при наличии двух условий одновременно: права могут быть ограничены только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо.

Конституционный Суд РФ в ряде своих постановлений обосновал требование соблюдения соразмерности ограничения прав и свобод как гарантии от слишком широкого толкования условия о «мере необходимости»². Ограничения прав и свобод возможны только для всего населения путем принятия закона, таким образом исключается возможность ограничения в отношении отдельных лиц. Индивидуальное ограничение прав и свобод за злоупотребление ими возможно только по решению суда. Понятие ограничения личных прав нельзя отождествлять с понятием их ущемления. Однако ограничительные меры реализуются в соответствии с законом и во исполнение нормативных предписаний.

Как видим, применение ограничительных мер свойственно прежде всего правоохранительным органам, в том числе полиции, которая при выполнении своих профессиональных функций, связанных с раскрытием преступлений, охраной общественного порядка и допуска определенные ограничения прав и свобод, предусмотренные законом, должна осуществлять одновременно и защиту прав и свобод граждан. Данный постулат, реализуемый в правоприменительной деятельности полиции соответствует нормам международного права, принятым по вопросам полицейской деятельности. Так, в Европейском кодексе полицейской этики (19 сентября 2001 г.) закреплена уверенность в том, что полиция наряду с обеспечением соблюдения закона – играет социальную роль и оказывает определенные услуги в рамках общества, что действия полиции в значительной степени ведутся в тесном контакте с населением, эффективность деятельности полиции зависит от поддержки населения и доверие населения к ней, тесно связано с поведением полиции по отношению к населению, с соблюдением человеческого достоинства и основных свобод и прав человека³.

В целом, в современный период происходит формирование единой модели поведения в деятельности полиции разных государств по противодействию правонарушениям и необходимость в процессе этой деятельности защитить права и свободы граждан. Создание международных стандартов полицейской деятельности – процесс объективный, опирающийся на многолетний опыт полицейской деятельности по обеспечению правопорядка, международное сотрудничество в борьбе с преступностью и обусловлен осознанием полицейскими разных стран идентичности их профессиональных проблем и необходимости выработки единых принципов и основных правил полицейской деятельности.

¹ Там же.

² Постановления Конституционного Суда РФ от 16 февраля 2016 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности положений части 2 статьи 18.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьи 11 Закона Российской Федерации "О Государственной границе Российской Федерации" и статьи 24 Федерального закона "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" в связи с жалобами Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации и гражданина Федерации Нигерия Х.Э. Увангуе» // СПС «КонсультантПлюс».

³ Рекомендации Комитета Министров Совета Европы государствам-членам по Европейскому кодексу полицейской этики. Принят Комитетом Министров 19 сентября 2001 г. // СПС «КонсультантПлюс».



ВЕТРОВА О.А.

Старший преподаватель кафедры уголовного процесса Орловского юридического института МВД России имени В.В. Лукьянова, подполковник полиции
E-mail: burkanowa@yandex.ru

ЗНАЧЕНИЕ ОБЩИХ УСЛОВИЙ СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

Этап предварительного расследования - это особый этап уголовного производства, включающий деятельность должностных лиц, предусмотренных законом, направленных на расследование (выявление) преступления, а также выявление виновных лиц и привлечение их к уголовной ответственности. Кроме того, этот этап включает в себя определение условий и причин, способствующих совершению преступления.

Как отмечает Л.М. Володина, этап предварительного расследования направлен на выявление и процессуальное закрепление следов преступной деятельности во всех случаях преступления, что, в свою очередь, является основой для правильной квалификации и успешного разрешения уголовного дела¹.

Необходимым, по мнению С.М. Кузнецова, является то обстоятельство, что в ходе предварительного расследования, уполномоченные на его проведение должностные лица обязаны:

- во-первых, достоверно установить факт состава преступления, либо его отсутствие;
- во-вторых, дать верную квалификацию совершенного преступного деяния;
- в-третьих, сделать верный вывод о невиновности (виновности) подозреваемого;
- в-четвертых, необходимо сформировать доказательственную базу, установить обстоятельства, подлежащие доказыванию².

Кроме того, следует отметить, что в ходе предварительного следствия выводы и решения, принятые уполномоченным должностным лицом следствия по данному этапу уголовного производства, являются окончательными.

Необходимо согласиться с авторитетным мнением о том, что обеспечение эффективности и скорости предварительного расследования должно проводиться в строго установленном действующим законодательством порядке³. Именно поэтому мы считаем, что для того, чтобы органы, проводящие предварительное расследование, могли эффективно и эффективно выявлять следы преступлений, собирать необходимые доказательства, законодатель наделил эти органы широкими полномочиями проводить необходимые следственные действия, которые оказывают существенное влияние на установление объективной истины в уголовном деле.

Если рассматривать задачу этапа предварительного следствия как определение оснований для судебного разбирательства и создание необходимых предпосылок для правильного разрешения уголовного дела в суде, то стоит отметить, что предварительное следствие явля-

¹ Володина Л.М. Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс) учебное пособие. Тюмень. 2011. - С. 115.

² Кузнецова С.М. Реформа предварительного расследования: перспективы развития // Вестник Казанского юридического института МВД России. 2015. № 2. - С. 80.

³ Бауэр Д.А. Предварительное следствие как основная форма расследования преступлений в российском уголовном процессе // Молодой ученый. 2016. №9. - С. 799.



ется важной основой судебного процесса. Эти этапы отражают взаимодействие между компетентными органами в решении общих проблем уголовного судопроизводства.

Современные ученые¹ к задачам стадии предварительного расследования относят:

- установление факта преступления и лиц, которые виновны в его совершении;
- своевременное привлечение в качестве обвиняемого лица, которое это преступление совершило;
- установление характера и оценка размера, причиненного преступным деянием ущерба, а также принятие соответствующих мер к устраниению этого ущерба;
- определение причин и условий, которые способствуют совершению преступлений, а также принятие мер по их предупреждению.

Для соответствия требованиям УПК и выполнения задач, стоящих перед стадией предварительного следствия, современный законодатель определяет и устанавливает определенные правила - общие условия предварительного следствия.

Общие условия предварительного следствия - это установленные законом требования, обязательные для расследования и расследования всех уголовных дел. Соблюдение общих условий предварительного следствия способствует принципиальному, основанному на праве единообразному подходу к процессуальным элементам расследования дел, реализации прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства.

Под общими условиями предварительного расследования, по мнению С.М. Кузнецовой, необходимо понимать правила, установленные законом и которые выражают особенные черты предварительного расследования².

Общие условия предварительного расследования регламентированы гл.21 УПК РФ³. Эти условия расследования распространяются на деятельность органов следствия и дознания. Однако стоит отметить, что общие условия к предварительному следствию относятся в полной мере (гл.21, ст.ст. 151-161 УПК РФ), а к дознанию – не в полном объеме (при неотложных следственных действиях (ст.ст. 223-225 УПК РФ⁴).

Следует отметить, что Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР в начале 1960 года, учитывая необходимость защиты прав человека от незаконных репрессий, был доведен до общих условий предварительного следствия такими важными факторами, как: место и время предварительного следствия; обязанность соблюдать требования, связанные с уголовным судопроизводством; меры по устраниению причин и условий, способствующих совершению преступления, и др.

По мнению современных исследователей, система правил, составляющих общие условия предварительного расследования, включает следующие их виды⁵:

- основные общие условия;
- иные общие условия.
- Основными общими условиями предварительного расследования являются:
- формы предварительного расследования (ст.150 УПК РФ);

¹ Володина Л.М. Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс) учебное пособие. Тюмень, 2011. - С. 116.

² Кузнецова С.М. Реформа предварительного расследования: перспективы развития // Вестник Казанского юридического института МВД России. 2015. № 2. - С. 80.

³ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

⁴ Там же.

⁵ Володина Л.М. Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс) учебное пособие. Тюмень, 2011. - С. 120.



- правильное определение подследственности (ст.151 УПК РФ);
- соблюдение места предварительного расследования (ст.152 УПК РФ);
- соединение уголовных дел (ст.153 УПК РФ);
- выделение уголовного дела (ст.154 УПК РФ);
- выделение в отдельное производство материалов уголовного дела (ст. 155 УПК РФ);
- своевременное начало предварительного расследования (ст.156 УПК РФ);
- соблюдение сроков производства предварительного расследования (ст.157 УПК РФ);
- момент окончания производства предварительного расследования (ст.158 УПК РФ);
- обязанности по рассмотрению ходатайств, имеющих важное значение для уголовного дела (ст. 159 УПК РФ);
 - недопустимость разглашения данных предварительного расследования (ст.161 УПК РФ).

Иными общими условиями предварительного следствия выступают:

- восстановление утраченного уголовного дела (ст. 158.1 УПК РФ);
- необходимость принятия мер попечения о детях и иных иждивенцах обвиняемого, а также обеспечение сохранности имущества обвиняемого (ст. 160 УПК РФ);
- принятие мер по обеспечению гражданского иска (ст. 160.1 УПК РФ).

Итак, по итогам второго вопроса можно сделать следующие выводы.

Во-первых, общие условия предварительного следствия - это нормы, установленные уголовно-процессуальным кодексом, реализация которых обязательна для любого вида предварительного следствия-расследования или расследования.

Во-вторых, общие условия предварительного расследования предусматривают раскрытие содержания и цели отдельных органов на этапе предварительного расследования уголовного дела, а общие условия - это мера обеспечения производства следственных действий, направленная на установление объективной истины по уголовному делу.

В-третьих, общие условия предварительного следствия, предусмотренные главой 21 УПК РФ, представлены следующими основными органами: форма предварительного следствия, надлежащее определение подсудности, соблюдение досудебного следствия, связь уголовного дела с разделом уголовного дела, прекращение производства предварительного следствия с момента рассмотрения ходатайства, которое имеет важное значение для уголовного дела, недопустимость раскрытия предварительного следствия, восстановление утраченного уголовного дела, необходимость принятия мер по обеспечению гражданского иска.



ВОРОБЬЕВ С.М.

Профессор кафедры теории государства и права, международного и европейского права
Академии права и управления ФСИН России, доктор юридических наук, доцент,
полковник внутренней службы.
E-mail: sergey.vorobev.78@inbox.ru

ГРУНИН А.Г.

Адъюнкт факультета подготовки научно-педагогических кадров Академии права
и управления ФСИН России, капитан внутренней службы
E-mail: academyfsin@yandex.ru

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В МЕХАНИЗМЕ РЕАЛИЗАЦИИ КОМПЕНСАЦИОННОЙ ФУНКЦИИ ПРАВА: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ УГОЛОВНОЙ ПОЛИТИКИ ГОСУДАРСТВ-УЧАСТНИКОВ СНГ

В настоящее время вряд ли можно найти более значимую и вместе с тем такую сложную проблему, ею является обеспечение прав и свобод человека и гражданина. На существование данной проблемы свидетельствуют проводимые научные исследования, выступления политических деятелей, решения органов государственной власти и судебная практика.

В соответствии со ст. 2 Конституции РФ, сам человек, а также его права и свободы, объявлены высшей ценностью, гарантом обеспечения исполнения которых является государство¹. В связи с этим, обеспечение прав и свобод человека – это важнейшая задача, стоящая перед государством, а основная цель – создать ему достойные условия для жизни, гарантировать свободу, неприкосновенность личности.

Права и обязанности человека и гражданина обеспечиваются не только правовыми, но и социальными, экономическими (материальными), политическими, идеологическими (духовными) и иными гарантиями, которые, находясь между собой во взаимосвязи и взаимодействии, в самом общем виде представляют собой систему условий, направленных на обеспечение удовлетворения благ и интересов людей².

Преступность никогда не выступала в качестве явления единичного характера, всегда и везде ей присущи признаки массовости и постоянства. Проникая в самую суть общественных отношений, она представляет собой абсолютно разное по своим формам и содержанию явление, умеющее трансформироваться и приспособливаться к окружающей правовой действительности. Статистические данные МВД России говорят нам о том, что из года в год совершается примерно одинаковое количество преступлений.

Так, за 2018 г. на территории нашей страны было зарегистрировано всего 1 991 532 совершенных преступления, что практически на 66 944 меньше, чем за прошлый год (-3,3 %). В общем по стране удельный вес совершенных тяжких и особо тяжких преступных посягательств в общем числе официально зарегистрированных преступлений составляет практически 22,5 %. Число совершенных в стране тяжких преступлений выросло на 3,8 %. Общее ко-

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2014. № 31. Ст. 4398.

² Мордовец А. С. Социально-юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина (теоретико-правовое исследование): Дис. ... д-ра юрид. наук. Саратов, 1997. - С. 233–234.



личество зарегистрированных в 2018 году особо тяжких преступлений снизилось на 1,3 %, по сравнению с данным показателем за прошлый год¹.

Указывая на роль государства в отношении возмещения потерпевшим вреда от преступления необходимо отметить, что признание прав и свобод человека высшей конституционной ценностью повлекло кардинальную смену представлений об основах и содержании взаимоотношений между государством и потерпевшим, потерпевшим и преступником, изменение принципов и направленности российской правовой политики, в том числе корректировку идейной и нормативной основы компенсации причиненного преступлением вреда.

Одно из перспективных направлений модернизации реституционных механизмов не без оснований связывается с процессом формирования новой системы деликтного права, в которой были бы в полной мере учтены положения ст. 52 Конституции РФ, согласно которым права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом. Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба». Содержание и смысл этого положения основываются на общепризнанных принципах и нормах международного права, и международных договорах России, которые являются необходимым элементом ее правовой системы.

Компенсация или возмещение материального вреда потерпевшим от преступлений, являясь важной составляющей защиты прав человека, устанавливается на внутригосударственном уровне при помощи норм внутреннего законодательства, а также находит свое отражение в международных нормах, принятых универсальными и региональными международными организациями². Выработка современных международных норм, которые направлены на защиту прав граждан в области уголовной юрисдикции, как указывает Е. М. Варпаховская, усиленно стало воплощаться в XX в. после завершения Второй мировой войны³.

При этом государства используют различные по своей юридической силе и радиусу действия международно-правовые акты, к которым в первую очередь относятся международные договоры, а также международные акты рекомендательного характера, относящиеся к так называемому мягкому праву. Международным сообществом под эгидой Организации Объединенных Наций разработаны документы, охватывающие ключевые вопросы уголовного правосудия и составившие свод его международных стандартов. Они касаются обеспечения прав человека в сфере правосудия, организации и деятельности органов уголовной юстиции, в том числе по возмещению потерпевшим причиненного преступлениями вреда⁴.

В этой связи следует отметить, что международно-правовые, а также международные акты оперируют такими категориями, как «жертва преступления» и «потерпевший».

Самым значимым термином в рассматриваемом правовом институте является понятие «жертва» или «потерпевший». Вопрос о том, кто вправе считаться жертвой, является крайне важным, так как, по мнению М. А. Митина, в зависимости от того, каков будет ответ на него, будут соответственно определяться финансовые притязания одних и финансовые обязанности других⁵.

¹ Состояние преступности в России за 2018 год: Сборник, подготовленный Генеральная прокуратура Российской Федерации: официальный сайт. URL: https://www.genproc.gov.ru/upload/iblock/be9/sbornik_12_2018.pdf (дата обращения: 18.11.2019).

² Лукашук И. И. Международное право. Общая часть. Учебник. М., 2005. - С. 312.

³ Варпаховская Е. М. История развития международно-правовых стандартов по защите прав жертв преступлений // История государства и права. 2009. № 3. - С. 10–13.

⁴ Дубровин В. В. Регулирование вопросов возмещения вреда, причиненного преступлением, в международно-правовых документах Организации Объединенных Наций // Международное уголовное право и международная юстиция. 2009. № 1. С. 26–33.

⁵ Митин М. А. Направления развития и совершенствования международно-правового регулирова-



Под эгидой Содружества Независимых Государств вопросы компенсации жертвам преступлений затрагиваются в Модельном кодексе о судоустройстве и статусе судей для государств – участников СНГ, принятом на тридцать шестом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ (Постановление от 16 мая 2011 года № 36-12), который содержит положение о том, что предусмотренные права потерпевших лиц от совершенных преступлений и разного рода злоупотреблений властью в этом отношении, охраняются действующим законодательством. Государством обеспечивается потерпевшим необходимый доступ к правосудию и компенсация причиненного от преступления ущерба¹.

Современное уголовно-процессуальное законодательство государств – участников СНГ существенно улучшило уголовно-правовой и уголовно-процессуальный статус потерпевших с учетом международных правовых рекомендаций в данной сфере. Из анализа международных правовых актов следует, что в уголовной юстиции этих государств общепризнанные принципы и правовые международные нормы в области обеспечения прав лиц, потерпевших от преступных посягательств, все больше направлены на тенденции упрощения процесса, разумного уменьшения проводимой карательной политики и уменьшения компенсационно-восстановительной тенденции правосудия.

Наблюдается положительная тенденция, связанная с углубленным внедрением компенсационного правосудия в уголовную политику государств-участников СНГ. Например, в Республике Беларусь прослеживается тенденция к расширению в уголовном законодательстве спектра норм о материальном воздействии на лиц, совершивших преступления, как стимула к освобождению от ответственности в случае возмещения причиненного преступлением ущерба, в том числе посредством внесудебного урегулирования конфликтов².

Модельный подход законодателей стран СНГ к правовому регулированию компенсации материального вреда очерчивается рамками наднациональных нормативных правовых актов. Так, Модельный Уголовно-процессуальный кодекс государств - участников СНГ от 17 февраля 1996 г. (далее - МУПК) предписывает реализовывать права жертв преступлений на возмещение ущерба, причиненного запрещенным уголовным законом деянием, следователем или дознавателем в ходе уголовного судопроизводства посредством подачи гражданского иска (ч. 1 ст. 27, п. 2 ч. 4 ст. 86, п. 3 ч. 2 ст. 87). Лица, которым преступлением причинен вред, наделены правом на возбуждение уголовного преследования, участие в реализации уголовного процесса как потерпевшие и частные обвинители, компенсирования, причиненного преступлением морального, физического, материального ущерба, подлежащего денежному измерению (ч. 2 ст. 27, п. 49 ст. 10)³.

И здесь следует оговориться, что МУПК понимает под жертвой лицо, как потерпевшее, так и пострадавшее от преступных деяний, разграничивает эти дефиниции, устанавливает особенности процессуального статуса пострадавшего и потерпевшего, и специфику произ-

ния в сфере компенсаций для жертв уголовных преступлений // Российская юстиция. 2012. № 7. - С. 25–27.

¹ Модельный кодекс о судоустройстве и статусе судей для государств-участников СНГ (принят Постановлением от 16 мая 2011 года № 36-12) // Информационный бюллетень, Межпарламентская Ассамблея государств-участников Содружества Независимых Государств, 2011. № 51. Гл. 2. Ст.12.

² Возмещение материального вреда потерпевшим. Сравнительно-правовое исследование: научно-практическое пособие / А.С. Автономов, В.Ю. Артемов, И.С. Власов и др.; отв. ред. С.П. Кубанцев. – М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации: Юридическая фирма КОНТРАКТ, 2016. – С. 56–92.

³ Модельный Уголовно-процессуальный кодекс государств - участников СНГ от 17 февраля 1996 г.: Законодательство стран СНГ – Информационная система Контиент: официальный сайт. URL: <http://www.docs.cntd.ru/document/901914840> (дата обращения: 19.11.2019).



водства по возмещению вреда по уголовным делам частного и публичного обвинения. Не-безынтересно отметить, что выделение двух процессуальных фигур в уголовном судопроизводстве – пострадавшего и потерпевшего – предусмотрено в уголовно-процессуальном законодательстве ограниченного числа государств - участников СНГ, например, Беларуси и Молдове.

Применительно к национальному праву государств - участников СНГ прежде всего следует остановиться на сходных основах компенсационного правосудия, отраженных в конституционных, уголовно-правовых и уголовно-процессуальных нормах. Так, право потерпевших от преступлений на компенсацию материального вреда гарантируется в Конституциях Азербайджанской Республики от 12 ноября 1995 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.10.2016 г.) (ч. 1 ст. 68), Республики Беларусь от 15 марта 1994 г. № 2875-XII (ст. 60), Кыргызской Республики от 27 июня 2010 г. (ч. 4 ст. 29), Республики Таджикистан от 6 ноября 1994 г. (ст. 21), Туркменистана от 18 мая 1992 г. № 691-XII (ст. 44)¹.

В рамках уголовных кодексов государств - участников СНГ компенсация причиненного преступлением материального вреда рассматривается прежде всего в качестве восстановительно-компенсационной цели наказания. Подтверждением этому является общий подход законодателей этих стран к закреплению в уголовном законодательстве мер компенсационного правосудия в нормах о принципах справедливости, индивидуализации ответственности и наказания, о цели наказания, об освобождении от уголовной ответственности при примирении с потерпевшим и деятельном раскаянии, о конфискационных санкциях.

В уголовно-процессуальном законотворчестве государств - участников СНГ право потерпевшего на компенсацию причиненного ущерба закрепляется в ряде предписаний, а именно: в виде целевого назначения уголовного процесса, направленного на защиту предусмотренных прав потерпевших от преступлений; в принятых основополагающих уголовно-процессуальных нормах, закрепляющих принцип законность в ходе производства по уголовному делу, охрану прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве, состязательность сторон; в праве потерпевшего на участие в уголовном преследовании; в основаниях прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон; в определении процессуального статуса потерпевшего, частного обвинителя, гражданского истца и их представителей в уголовном процессе; в определении предмета доказывания в ходе производства по уголовному делу; в отнесении показаний потерпевших к доказательствам по уголовному делу, а самих потерпевших от преступлений – к субъектам доказывания; в предоставлении потерпевшему права на обжалование действий и судебных решений, ведущих уголовный процесс.

Это сходный и далеко не исчерпывающий перечень норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства государств - участников СНГ, направленных на реализацию прав потерпевших в сфере компенсации материального вреда, причиненного преступлением. В уголовных кодексах некоторых стран наряду с примирением с потерпевшим и деятельным раскаянием основанием освобождения от ответственности признается также факт возмещения вреда по отдельным категориям (видам) преступлений и в отношении отдельных категорий потерпевших. Подход законодателей государств - участников СНГ к разре-

¹ Возмещение материального вреда потерпевшим. Сравнительно-правовое исследование: научно-практическое пособие / А.С. Автономов, В.Ю. Артемов, И.С. Власов и др.; отв. ред. С.П. Кубанцев. – М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации: Юридическая фирма КОНТРАКТ, 2016. – С. 245–279.



шению вопроса об обеспечении компенсационного уголовного правосудия по многим критериям, прежде всего уголовно-процессуальным, аналогичен подходу российского законодательства. Вместе с тем в законодательстве некоторых стран проявляются особенности правовой регламентации мер компенсации вреда потерпевшим от преступлений¹.

В первой группе государств механизмы возмещения вреда, причиненного преступлением, регламентируются в уголовном законодательстве в качестве вида наказания и уголовно-исполнительном законодательстве в части их исполнения, а также определяются в уголовно-процессуальных нормах, регулирующих процедуру гражданского иска в уголовном судопроизводстве (Кыргызстан, Молдова, Туркменистан).

Во второй группе стран комплекс таких мер находит закрепление в уголовно-процессуальном законодательстве путем реализации права на подачу гражданского иска, нормы уголовного законодательства причисляют добровольное возмещение вреда к обстоятельствам, смягчающим наказание и освобождающим от ответственности, а предписания уголовно-исполнительного законодательства определяют правовые последствия нарушения соответствующих уголовно-правовых норм (Беларусь, Таджикистан, Узбекистан).

В третьей группе государств законодатель, не исключая декларирования стимулирующих компенсационных мер в уголовно-правовом порядке, в рамках уголовного процесса конкретизирует право потерпевших на получение за счет бюджетных средств денежной компенсации за имущественный вред из фонда компенсации вреда потерпевших от преступлений (Казахстан).

Например, в Уголовном кодексе Кыргызской Республики видами наказания признаются тройной айып и публичное извинение с возмещением ущерба (п. п. 3, 5 ч. 1 ст. 42). Тройной айып применяется к осужденному только в качестве основного наказания, а публичное извинение с возмещением ущерба – как основного, так и дополнительного видов наказания.

Как определяется в ст. 45 УК Кыргызстана, тройной айып состоит во взыскании, налагаемом судом в трехкратном размере причиненного ущерба (в денежном или натуральном выражении), две части которого взыскиваются в пользу потерпевшего в целях возмещения материального и морального ущерба, а третья часть – в пользу государства. Уплата тройного айыпа в натуральном выражении предполагает обязанность виновного возместить причиненный ущерб путем возвращения имущества в натуре, схожего по внешним признакам и такого же качества (как, например, похищенное имущество). Напротив, уплата тройного айыпа в денежном выражении характеризуется конкретным размером материального и установленного судом морального ущерба (абсолютно-определенным видом штрафа)².

Таким образом, в настоящее время в уголовной политике государств - участников СНГ компенсационное уголовное правосудие в отношении потерпевших от преступлений легализуется в самостоятельный комплекс организационно-правовых мер и, таким образом, структурно обосновывается в динамической системе развития уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного законодательства.

¹ Семыкина О.И. Современные тенденции развития уголовного законодательства о преступлениях экономической направленности (сравнительно-правовое исследование) // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2014. № 2. - С. 32–33; Семыкина О.И. Правовые меры виктимологической профилактики преступлений и компенсационное уголовное правосудие как вектор уголовной политики государств - участников СНГ // Возмещение вреда потерпевшему в уголовном судопроизводстве: организационные, правовые и криминалистические проблемы: Сборник материалов международной научно-практической конференции: в 2 ч. М.: Академия управления МВД России, 2016. Ч. 2. - С. 214–218.

² Научно-практический комментарий к Уголовному кодексу Кыргызской Республики: учебное пособие / Т.А. Асаналиев, К.М. Османалиев, Ж.Э. Супатаева. – Бишкек: ЮрИнфо, 2012. – 680 с.



Во-первых, этот «вектор» уголовной политики находит непосредственное отражение в уголовном законодательстве как посредством закрепления императивных норм о возмещении вреда, причиненного преступлением (например, в Кыргызстане, Молдове, Туркменистане), так и путем причисления добровольного возмещения ущерба, причиненного преступлением, к диспозитивным основаниям освобождения от уголовной ответственности и наказания за совершение некоторых категорий преступлений (Беларусь, Молдова, Казахстан).

Во-вторых, возмещение материального ущерба потерпевшим регулируется в рамках бланкетных уголовно-процессуальных норм, являющихся либо самостоятельным инструментом реализации компенсационного уголовного правосудия за счет средств специальных государственных фондов (Казахстан), либо применяемым в совокупности с соответствующими уголовно-правовыми предписаниями о возмещении материального вреда потерпевшим (например, в Молдове).

В-третьих, в некоторых странах в зависимости от результатов сопоставления статистических данных правоприменительных органов о компенсационных и иных выплатах потерпевшим от преступлений с масштабами реального вреда, причиненного преступлениями, ранжируется степень эффективности уголовной политики (например, в Таджикистане).

Российский опыт компенсации потерпевшим вреда от преступления необходимо, в первую очередь, отметить, что, несмотря на то, что указанные выше международные правовые акты подписаны Российской Федерацией и являются частью ее правовой системы, их положения в России реализуются лишь отчасти.

В целом международно-правовое регулирование возмещения материального вреда жертвам преступлений проистекает из основополагающего принципа международного права – принципа защиты прав человека. Являясь императивным принципом международного права, принцип защиты прав человека тесно связан с правом на правосудие и, как следствие, справедливую защиту, включая материальную компенсацию возмещения вреда. Подобные нормы имеются как в международных договорах, так и в актах, имеющих рекомендательный характер для государств. В то же время, как нам представляется, международно-правовое регулирование в данной области необходимо совершенствовать как на универсальном, так и на региональном уровне, поскольку всесторонняя защита жертв преступлений, включая возмещение материального вреда, представляет собой важное направление международно-правовой защиты прав человека в современном мире.

Рассматривая государственность с точки зрения теории общественного договора, мы видим, что общество, которое не в силах самостоятельно побороть столь массовое и устойчивое явление, как преступность, передает функции по борьбе с ним в ведение государственного аппарата. При этом само общество готово оплачивать усилия по борьбе с этим злом. Государство, как показывает практика, также не может искоренить преступность, осуществляя лишь функции по ее сдерживанию, что тоже имеет огромное значение для нашего общества. Однако если преступность приспособливается к правовой действительности, то почему бы не принять меры по обратной адаптации, когда посредством правовых механизмов может происходить скорейшее восстановление нарушенных общественных отношений в их подлинном виде? Государство вполне может и должно быть ответственным по своим обязательствам перед обществом. Если уж оно не в силах побороть преступность, то необходимо нивелировать тот вред, который причиняется преступлениями. Причем, как показывает практика зарубежных стран, государство уже располагает необходимым правовым и финансовым инструментарием для этого.

Уголовное законодательство направлено на восстановление социальной справедливости в обществе. При этом интенсивно реализуется наказание в виде лишения свободы, но



решение актуального вопроса относительно реального взыскания присужденной денежной компенсации за причиненный преступлением вред государство оставляет на самого потерпевшего, который, кстати, не обеспечен даже в минимальной степени квалифицированной юридической помощью.

И это лишь один аспект компенсации потерпевшему вреда, причиненного преступлением. В остальных же аспектах он остается один на один со своей бедой, а убытки и издержки лиц, пострадавших от преступлений, остаются невозмещенными или возмещаются лишь в части, но только спустя какое-то время после вступления в силу обвинительного приговора.

Отработанный механизм возмещения вреда жертвам преступлений уже со второй половины XX в. действует на территории Германии, Франции, Польской Республики, Чехии, Швейцарии и других стран Евросоюза. Деятельность фондов помощи жертвам преступлений организована на территории Австралии, Англии, Шотландии, Ирландии, Канады, Соединенных Штатов Америки. В данный процесс активно включаются государства - участники Содружества Независимых Государств.

Уже наработаны даже такие особенности правового регулирования института компенсации материального вреда потерпевшему от преступления, при которых выплаты охватывают и расходы погибшей жертвы преступления по содержанию своих близких, которые имели длящийся характер, но начали осуществляться еще до момента наступления фатальных последствий от преступления.

Весьма актуальным является и создание правовой базы для подобной деятельности. Поэтому представляется целесообразным для России разработать законодательную регламентацию, в соответствии с которой определялись бы основы деятельности Фонда помощи потерпевшим от преступлений; способы расходования денежных средств и механизмы контроля за их расходованием; правовой статус и категории лиц, которые имеют право на получение компенсации за счет средств фонда или право на участие в программах, реализуемых данным фондом.

Основой для такого законодательства в России могут стать национальные и международные нормативные правовые акты, посвященные вопросам компенсации вреда жертвам преступлений. Например, в пояснительном меморандуме Конвенции Совета Европы по возмещению ущерба жертвам насильственных преступлений содержатся положения о том, что на государстве лежит обязанность обеспечения получения жертвой компенсации, поскольку оно несет ответственность за поддержание режима защищенности общества от совершения против его членов преступления, совершение которого является следствием несоблюдения такой обязанности. Такой основополагающий принцип уже содержится в Конституции РФ и УПК РФ. Поэтому просто полноценная реализация данного принципа неизбежно приведет к созданию комплексного правового регулирования института возмещения потерпевшему вреда, причиненного преступлением.



ДИНОРШОЕВ А.М.

Заведующий кафедрой конституционного права
юридического факультета Таджикского национального университета,
доктор юридических наук, профессор
e-mail: dinorshoev@gmail.com

КЛАССИФИКАЦИЯ НАЦИОНАЛЬНЫХ МЕХАНИЗМОВ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

Под национальными механизмами защиты прав человека понимаются гарантированные Конституцией и текущим законодательством институты, методы, и процедуры, которые действуют в единой системе защиты прав человека и обеспечивают их реализацию.

Под институтами защиты прав человека понимается система государственных органов власти, правомочных осуществлять защиту прав человека от неправомерных действий, т.е. механизм защиты прав человека реализуется через государственные органы и учреждения.

В соответствии со статьей 9 Конституции РТ государственная власть основывается на принципе ее разделения на законодательную, исполнительную и судебную.

Принцип разделения властей является неотъемлемым признаком правового и демократического государства. Его суть сводится к тому, что законодательные, исполнительные и судебные органы осуществляют функции государства самостоятельно и независимо друг от друга в пределах своей компетенции для обеспечения сбалансированности полномочий и исключения возможности сосредоточения всех полномочий в ведении одного органа государственной власти. В то же время органы каждой ветви власти взаимно контролируют и уравновешивают друг друга тем, что имеют полномочия, сдерживающие полномочия другой ветви власти.

Таким образом, принцип разделения властей является одним из основных условий обеспечения и соблюдения прав человека. В случае если со стороны одной из ветвей власти будет допущено нарушение прав человека, то существуют другие сдерживающие, контролирующие и восстанавливающие механизмы, которыми человек может воспользоваться для восстановления своего нарушенного права, т.е. методы и процедуры защиты.

Под методами и процедурами защиты прав человека понимаются определенные способы воздействия субъекта защиты на объект защиты в целях предупреждения, предотвращения, пресечения посягательств на данный объект, а равно – устранение последствий уже реализованного посягательства.¹

В свою очередь национальные механизмы защиты прав человека, классифицируются по различным основаниям. Так, Сошникова Т.А. делить механизмы защиты в зависимости от организационного элемента, т.е. в зависимости от вида и характера органов, организаций и учреждений – на государственные и общественные.

По уровню организационного-властного проявления она классифицирует механизмы на федеральные, региональные и местные.²

¹ Рудинский Ф.М., Гаврилова Ю.В., Крикунова А.А., Сошникова Т.А. Экономические и социальные права человека и гражданина: современные проблемы теории и практики. - М., 2009.- С. 278.

² Там же. С.277



В условиях Республики Таджикистан, которая является унитарным государством, мы можем трансформировать данную классификацию на центральные и местные механизмы защиты прав человека.

Стремоухов А.В. классифицирует механизмы на статические и динамические. Статические механизмы способствуют предупреждению посягательств на права человека посредством непосредственного действия охранительных норм. Динамическим механизмом является организационно-правовая деятельность различных органов, организаций и учреждений, а также общественных объединений по недопущению нарушений прав человека¹

Далее он делить динамический механизм защиты прав человека на две основные формы: юрисдикционную и неюрисдикционную. Юрисдикционная форма защиты прав человека выражается в деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления по восстановлению нарушенного права, которая осуществляется в рамках установленных законом процедур, а результатом которой становится решение дела по существу.

Неюрисдикционная форма защиты прав человека представляет собой совокупность действий уполномоченных лиц по восстановлению нарушенных или оспоренных прав без обращения за помощью к компетентным органам и организациям.

Далее он отмечает, что основное различие данных форм защиты прав и свобод человека состоит в том, что защита прав человека в неюрисдикционной форме протекает в рамках материального правоотношения и реализуется его участниками. Юрисдикционная форма защиты прав человека осуществляется различными специально уполномоченными на данный вид деятельности компетентными органами с присущим каждому из них определенным процессуальным порядком деятельности.²

Следует подчеркнуть, что данная классификация вытекает из исполнительно-распорядительных функций органов государственной власти и имеет тесное взаимоотношение с механизмами защиты, вытекающими из области административного права.

Изучая данный аспект в Таджикистане, Ойев Х.О. приходит к выводу, что деятельность государственных по защите прав человека можно классифицировать по следующим основаниям: административно-процедурное производство в сфере принятия административных актов, лицензирования, регистрации и оценки соответствия; административное производство по жалобам и административным спорам; защита прав человека в административно-юрисдикционном процессе; контроль и надзор за деятельностью органов исполнительной власти.³

Наиболее распространённым делением национальных механизмов признается деление на судебные и несудебные механизмы защиты прав человека. Судебная защита охватывает деятельность всех, звенев судебной системы (конституционные, суды общей юрисдикции, арбитражные (экономические) суды). Несудебная форма защиты распространяется на работу остальных институтов государства, для которых защита прав и свобод человека и гражданина является одним из функциональных направлений деятельности.⁴

¹ Стремоухов А.В. Правовая защита человека. М.2006., с.27-30.

² Стремоухов А.В. Правовая защита человека. М.2006., с.27-30.

³ См.: Ойев Х.О. Сафаров Б.А. Механизмы защиты прав человека и гражданина в Республике Таджикистан. (на тадж. языке). Душанбе 2013.

⁴ Более подробно см.: Стремоухов А.В. Правовая защита человека. М.2006., с.27-30. Нудненко Л.А. Конституционные права и свободы личности в России. - М., 2009. - С. 401-403.



Лукашева Е.А. разделяет национальные механизмы защиты прав человека следующим образом: конституционный контроль (деятельность конституционного суда), судебная защита и административно-правовые формы защиты.¹

Сафаров Б.А. классифицирует данные механизмы на судебные, государственные не судебные (административные и уполномоченный по правам человека) и общественные.²

Изучив все представленные точки зрения мы предлагаем классифицировать национальные механизмы следующим образом:

- административно-правовые (внесудебные) механизмы защиты прав человека;
- квазисудебные механизмы защиты прав человека;
- судебные механизмы защиты прав человека.

В первую группу механизмов относится деятельность органов государственной власти (Президент РТ, Правительство, Маджлиси Оли (парламент) РТ, органы прокуратуры и органы местного управления и самоуправления), в полномочия которых входит рассмотрение вопросов охраны, защиты и восстановления нарушенных прав.

Во вторую группу механизмов включается деятельность Уполномоченного по правам человека и общественные механизмы защиты прав человека. Суть данного механизма заключается в том, что его деятельность направлено на мониторинг ситуации с правами человека, определение наиболее уязвимых слоев населения, государственный (в лице Уполномоченного по правам человека) и общественный (посредством неправительственных организаций и СМИ) контроль за соблюдением прав человека. Главной чертой данного механизма является, то что он не обладает самостоятельной функцией по восстановлению нарушенных прав. Для этого он использует административно-правовые и судебные инстанции.

Третью группу составляет деятельность всей судебной системы Таджикистана, в которую входят Конституционный суд, суды общей юрисдикции, экономические (арбитражные) суды.

Таким образом, в Таджикистане функционирует широкая система органов, деятельность которых направлена на защиту прав и свобод человека и гражданина.

Галкин Д.В.

Заведующий кафедрой криминастики Хабаровского филиала Московской академии
Следственного комитета Российской Федерации», подполковник юстиции,
кандидат юридических наук.
e-mail: dvgalkin@bk.ru

УЧАСТИЕ ПСИХОЛОГА В ОБЕСПЕЧЕНИИ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО УЧАСТНИКА УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

С учетом возрастных особенностей личности несовершеннолетних уголовно-процессуальное законодательство России закрепляет дополнительные гарантии их прав и интересов в уголовном процессе и устанавливает особые правила их допроса на предварительном следствии и в суде.

¹ См.: Права человека. Под ред. Лукашева Е.А. М., 2009.

² Ойев Х.О. Сафаров Б.А. Механизмы защиты прав человека и гражданина в Республике Таджикистан. (на тадж. языке). Душанбе 2013.



Одной из таких гарантий является участие в допросе ребенка специалиста в области психологии. Так, статья 425 «Допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого» Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации предписывает обязательное участие в таком следственном действии не только защитника, но и специалиста – педагога или психолога. Такие требования установлены для несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии. Обеспечить участие педагога или психолога в допросе обязан следователь.

Аналогичное правовое предписание установлено и для допроса несовершеннолетних потерпевших и свидетелей. Согласно статье 191 УПК РФ «Особенности проведения допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний с участием несовершеннолетнего», при проведении указанных действий с участием несовершеннолетнего, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно.

Обратим внимание, что по общему правилу, законодатель допускает возможность выбора: в допросе может участвовать либо психолог, либо педагог (часть 1 статьи 191 УПК РФ). Очевидно, что такая альтернатива обусловлена тем, что для следователя не всегда представляется возможным привлечь психолога для участия в допросе. В небольших населенных пунктах, удаленных от крупных городов, проще найти педагога, чем психолога. Примечательно, что по уголовным делам о преступлениях против половой неприкосновенности такая альтернатива уже не допускается: обязательным участником допросов детей по таким делам должен быть именно психолог (часть 4 статьи 191 УПК РФ).

В указанных случаях психолог имеет процессуальный статус специалиста, а смысл его участия в следственных действиях заключается в разъяснении сторонам процесса вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию. По общему правилу, специалист имеет право задавать вопросы участникам следственного действия с разрешения следователя, знакомиться с протоколом, делать заявления и замечания, которые подлежат занесению в протокол. Применительно к участию педагога и психолога в следственных действиях с несовершеннолетними, уголовно-процессуальный закон конкретизирует их полномочия. Так, с разрешения следователя, дознавателя они могут задавать вопросы несовершеннолетнему и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в протоколе записей (часть 5 статьи 425 УПК РФ).

Таким образом, уголовно-процессуальный закон, кроме общей регламентации вопросов участия специалистов при проведении следственных действий, отдельно закрепляет правовой статус психолога, признавая важную роль психологических знаний при работе с детьми и подростками.

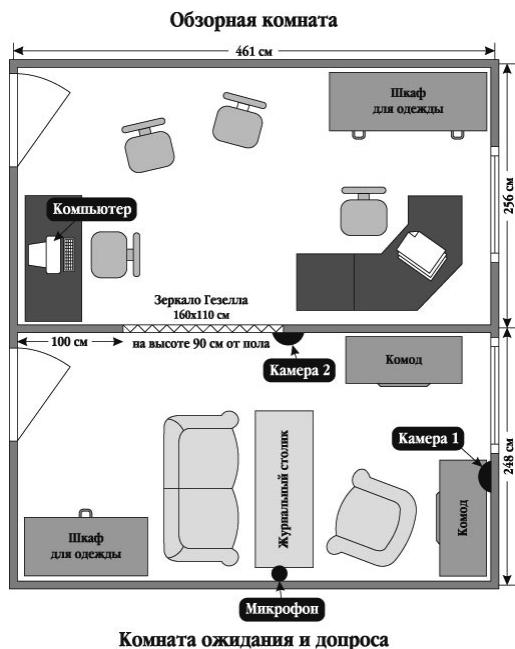
В настоящее время фактическая роль психологов в следственных действиях с несовершеннолетними постоянно растет, благодаря развитию практической психологии и оснащению следственных органов современными технико-криминалистическими средствами.

В 2015 году Следственным комитетом России принято решение об организации в следственных органах специальных помещений для работы с несовершеннолетними, оснащенных зеркалом Гезелла¹.

¹ Приказ Следственного комитета России от 03 марта 2015 г. № 19 «Об оборудовании специальных помещений для производства в СК России следственных и иных процессуальных действий с участием несовершеннолетних».



Зеркало Гезэлла, оно же зеркало-шпион, или одностороннее зеркало – особый вид стекла, который пропускает свет лишь в одну сторону, становясь прозрачным, и не пропускает в обратную. Со стороны освещенного помещения зеркало Гезелла представляет собой обычное зеркальное полотно, а со стороны темной части комнаты оно превращается в обычное окно. Кроме того, эффект от использования зеркала Гезелла достигается за счет правильного освещения по обе стороны зеркала. Освещение в обозреваемой комнате должно быть намного ярче, чем в комнате наблюдателей. Важно, чтобы в помещении, где психолог работает с ребенком, была создана уютная «неформальная» обстановка с помощью соответствующей мебели, игрушек, других предметов. Помещение разделено на две зоны: в одной психолог беседует с ребенком, вторая отгорожена зеркальной звукоизолирующей стеной (см. рисунок)



Для помещения должен быть отведен отдельный кабинет, состоящий из двух смежных комнат (комнаты для работы с несовершеннолетними и операторской). Площадь первой комнаты должна быть не менее 15 кв.м. Площадь операторской (она же – обзорная комната) должна быть достаточной для размещения в ней оборудования, рабочего места, пульта управления видеоаппаратурой, зоны наблюдения через зеркало Гезелла.

Такие технические средства активно применяются в помещениях, где нужно обеспечить незаметное присутствие и наблюдение со стороны: для опознания потерпевшими и свидетелями подозреваемых, для оборудования переговорных комнат, помещений психологической помощи. Особое значение такие помещения имеют для работы с детьми, пострадавшими от насилия. Следователи и оперативные сотрудники могут наблюдать за беседой психолога с ребенком через зеркало Гезелла, не мешая им, что позволяет детям вести себя естественно, а следователю позволяет верно оценить следственную ситуацию, наметить ход расследования с учетом интересов ребенка.

В настоящее время зеркало Гезелла находит все большее распространение и применение в работе следственных органов и оперативных служб. Эффективным тактическим приемом при расследовании преступлений, связанных с насилием над детьми, является наблюдение следователем за работой психолога с несовершеннолетним в помещении, оборудованном зеркалом Гезелла. Психологи могут беседовать с потерпевшими детьми под незаметным наблюдением следователей, не нанося вреда психике ребенка. Следователи могут видеть и слышать интересующие их подробности совершения преступления, оставаясь «невидимыми» для потерпевших. Важное значение имеет наличие незаметной аудио связи между следователем и психологом через микронаушник. Такое оборудование позволяет следователю выяснить интересующие его детали происшествия, задав вопрос ребенку «через» психолога.

Когда работа с детьми проводится по инициативе психологов, указанные мероприятия не могут являться следственными действиями; а значит, сведения, полученные следователем, в данном случае будут иметь информативный, ориентирующий характер. Они используются для выдвижения версий, составления плана будущего допроса, установлению контакта с потерпевшим.



Спорным остается вопрос о возможности допроса ребенка по правилам уголовно-процессуального законодательства в ситуации, когда вопросы задает не следователь, а психолог. При этом следователь находится за зеркалом, то есть фактически в другом помещении.

С одной стороны, статья 189 УПК РФ предоставляет следователю полную свободу при выборе тактики допроса.

В рассматриваемой ситуации, непосредственно с пострадавшим ребенком беседует психолог, контакт со следователем исключен. Следователь из соседней комнаты наблюдает за диалогом, который проходит в игровой форме. Во время игры психолог выясняет все нужные для следствия детали. Ребенок может даже не понимать, что с ним проводится официальный допрос. Важное значение имеет наличие скрытой аудио связи между следователем и психологом через микронаушник. Такое оборудование позволяет следователю выяснить интересующие его детали происшествия, не нанося вреда психике ребенка, задавая вопросы не напрямую, а через психолога. При этом ведется видеозапись допроса. Использование такой тактики допроса получает распространение в Следственном комитете России¹. Европейские правовые стандарты признают такую практику допустимой и не нарушающей право обвиняемого на защиту².

Допрос ребенка в указанных условиях, отвечает как интересам ребенка, так и интересам следствия. С другой стороны, следственные ошибки в ходе подготовки и проведении допроса в помещении с зеркалом Гезелла могут привести к нарушению процессуальных стандартов в части полноты, объективности расследования и обеспечения права обвиняемого на защиту. Согласно «букве» и «духу» российского уголовно-процессуального закона, следователь осуществляет предварительное следствие в пределах компетенции, предусмотренной законом (статья 38 УПК РФ). Процедура проведения следственных действий строго регламентирована. Рассмотренный нами порядок проведения допроса с использованием зеркала Гезелла, формально не противоречит нормам УПК РФ, однако существенно отличается от процедуры, сложившейся в результате многолетней следственной практики и закрепленной в нормах права. Специфический порядок производства допроса и других следственных действий с использованием зеркала Гезелла, уголовно-процессуальным законом не определен, следовательно он выходит за его рамки.

Рассмотренная нами тактика допроса с использованием зеркала Гезелла соответствует интересам как следователя, так и потерпевшего. Она позволяет обеспечить ребенку, пережившему насилие, защиту от повторной психологической травмы, а следователю дает возможность быстрее и эффективнее провести расследование, найти и процессуально зафиксировать доказательства преступления. Учитывая эти факты, следует признать такую практику целесообразной, но требующей внесения соответствующих изменений в уголовно-процессуальное законодательство.

Вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что роль психолога в уголовном процессе существенно выросла, он становится ключевым участником следственных действий с участием несовершеннолетних. Этому способствует усиление его процессуального статуса и изменения в следственной и судебной практике.

¹ Сквозь стену детского страха. Как преодолеть стену между следователем и ребенком? // Газета «Следственный комитет России». № 6(12). 10 июня 2018 г. С. 3.

² Решение Европейского Суда по правам человека от 20 января 2005 года «Аккарди и другие против Италии» // СПС «Консультант Плюс».

**ГАНИЕВА И.А.**

Преподаватель кафедры профессиональной подготовки
Уфимского юридического института МВД России
e-mail: bestiy_86@mail.ru

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА В НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫХ АКТАХ XXI ВЕКА

Права человека — это субъективные права, отражающие установленные нормами международно-правовых документов, конституций, законов, реальные возможности индивида¹.

Каждый человек, независимо от расы, пола, языка и других особенностей, обладает правами, установленными Всеобщей декларацией прав человека, к которым относятся право на жизнь, свободу, личную неприкосновенность, равную защиту закона и многие другие². Эти права являются естественными, не могут быть отделены от человека и должны охраняться государством.

Права человека в демократическом государстве выступают всеобъемлющей ценностью и фундаментальным началом. Российская Федерация как правовое, демократическое государство содержит в Основном законе главу 2 «Права и свободы человека и гражданина»³.

Права и свободы человека по способам реализации, объему, содержанию являются достаточно многообразными. Однако при этом законодательное закрепление прав человека не гарантирует возможность свободно пользоваться установленным благом в порядке и границах, обозначенных в законе.

Разнообразие прав и свобод, регламентированных Конституцией РФ, обуславливает потребность в их дифференциации, которая может быть проведена по различным основаниям.

Системное исследование основополагающих прав и свобод человека и гражданина необходимо, во-первых, чтобы правильно охарактеризовать их единую общность, субъективное содержание, взаимообусловленную позицию в общественных процессах, значение в удовлетворении жизненных потребностей и интересов каждого индивида в отдельности. Во-вторых, адекватная дифференциация важна для разнопланового исследования аспектов осуществления конкретизации и усиления эффективности исполнения правогарантирующих функций наделенными властными полномочиями компетентными органами.

Одним из самых востребованных оснований дифференциации прав и свобод является их сущность и содержание, которые зависят от вида жизненных потребностей и благ, лежащих в основе. Так, на основании этого выделяют личные, социальные, экономические,

¹ Кременецкая А.Д. Понятие и особенности личных прав и свобод человека и гражданина // Форум молодых ученых. 2019. № 2 (30). С. 847-855.

² Всеобщая декларация прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948) // Российская газета. 10.12.1998.

³ Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 21 июля 2014 г. № 11-ФКЗ) // Российская газета. 1993. 25 декабря.



политические, культурные права и свободы¹. Данная классификация наиболее полно отражает целостность прав и свобод конкретной группы.

Права и свободы человека являются органически едиными, следовательно одни права освещают содержание других. Например, право на охрану здоровья и право на оказание медицинской помощи нельзя рассматривать отдельно от права на жизнь.

В современных условиях неотъемлемыми и важнейшими правами человека являются права, содержащиеся в Основном законе государства и в международно-правовых документах по правам человека, например, в Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и в Международном билле о правах человека.

Основной закон указывает, что в нашем государстве гарантия и признание прав и свобод осуществляется в соответствии с установленными в международных нормах правилами. Права и свободы принадлежат человеку с рождения и являются неотчуждаемыми на протяжении всей жизни (статья 17).

Права человека можно разделить на две основные группы:

- 1) конституционные – основные права, установленные Конституцией государства;
- 2) отраслевые – права, отраженные в отраслевом законодательстве.

Конституционные права зачастую конкретизируются в отраслевом законодательстве. Так, например, статья 36 Конституции РФ закрепляет право частной собственности на землю, при этом отсылая к федеральному законодательству по вопросам регулирования порядка и условий пользования землей.

Как правило, отысканные нормы конкретизируют личные права, установленные Основным законом РФ, и содержатся в публично-правовых отраслях права, таких как административное, семейное, уголовное, гражданское. При этом нормы конституционного права всегда имеют основополагающее значение. Конкретизация в основном осуществляется в отношении процесса реализации индивидом права, установленного Конституцией.

Государство в лице органов государственной власти гарантирует обеспечение и защиту прав человека, при этом требуя от граждан законопослушного поведения, соответствующего требованиям законодательства. Такие требования формируются в системе обязанностей, за невыполнение которых государство применяет меры юридической ответственности.

В Всеобщей декларации прав человека также отмечено, что каждый человек имеет определенные обязанности перед обществом, в связи, с чем его права в соответствии с законом могут быть ограничены с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе.

В связи с тем, что Всеобщая декларация прав человека принята представителями различных народов и правовых систем, она устанавливает универсальные ценности и меры их достижения для всех стран и народов в области прав и свобод, а также их защиты. Декларация провозглашает ценность и достоинство каждого человека.

Декларация принята в 1948 году, что подтверждает неизменную универсальность, провозглашенных ей ценностей – справедливости, человеческого достоинства и равенства. Всеобщей декларацией прав человека установлены неотъемлемые права и свободы (политические, социальные, экономические, гражданские и культурные), присущие каждому

¹Кальгина А.А. Конституционно-правовое регулирование прав человека в Российской Федерации // Государственная служба и кадры. 2019. № 2. - С. 55-58.



человеку независимо от его национальности, пола и расы, убеждений, социального происхождения, имущественного или иного положения.

Российская Федерация полностью признает установленные ООН права и свободы граждан, более того реализует их защиту, подвергая к ограничению только лишь в случаях, установленных в п. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации, а именно в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Однако, стоит отметить, что Конституция Российской Федерации, принятая в 1993 году, продолжила положения Всеобщей декларации прав человека провозгласив высшей ценностью не права человека, а самого человека. Если сравнивать с Декларацией, то можно отметить, что права человека, установленные Конституцией РФ более насыщены и полны. Целая группа прав и свобод, направленных на защиту интересов граждан России, нашли закрепление в статьях Основного закона, не имея аналогов в Декларации¹.

В соответствии с ч. 3 ст. 55 Конституции РФ ограничение прав и свобод граждан может осуществляться только федеральным законом, а пункт «в» ст. 71 Конституции РФ определяет, что регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина производится федеральными органами РФ, а именно Федеральным Собранием Российской Федерации.

Если дать характеристику основным правам с позиции их неотчуждаемости, то Конституция в своих нормах определенно указывает на неприемлемость и недопустимость умаления этих прав. Ни при каких обстоятельствах нельзя лишить человека прав на следующие составляющие:

- во-первых, право на достоинство,
- во-вторых, право на благоприятную окружающую среду,
- в-третьих, право на свободу мысли.

Другие основные права тоже находятся под защитой законодательных норм. Без существенных на то оснований, непременно законных предписаний, по личному усмотрению лишить человека таких прав не представляется возможным. Обществу надлежит идти на ограничение основных прав человека только в том случае, когда он совершил какое-либо незаконное деяние.

В процессе реализации декларированных законодательством прав человека, фундаментальным началом должен стать принцип уважения прав и основных свобод граждан, поскольку ни одно общество не может предоставить человеку уровень свободы больше положенных границ. При этом государство не правомерно без особых на то оснований ограничить или уменьшить в правах человека и гражданина.

На основании изложенного, в гражданском обществе должно поддерживаться равновесие, где каждый гражданин, обладающий совокупностью прав и свобод, находится под защитой государства.

Существуют общие условия, закрепленные в целом ряде международных и внутригосударственных нормативных правовых актах, которым должен отвечать каждый случай вторжения в границы свободы человека:

- 1) только федеральный закон вправе установить возможность проникновения в сферу личных конституционных прав и свобод человека и гражданина;
- 2) круг лиц, осуществляющих проникновение в сферу личных прав и свобод, также должен быть ограничен федеральным законом, подтверждающим полномочия данных лиц;

¹Пустовойт Е.С. Всеобщая декларация прав человека: 70 лет в истории защиты прав и свобод человека и гражданина // Аллея науки. 2018. Т. 1. № 4 (20). - С. 920-924.



3) ограничение прав и свобод должно быть минимальным и объективно доказанным, если только оно не вызвано крайней необходимостью. Эти ограничения должны носить временный характер, необходимый для осуществления целей, предусмотренных ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации¹.

Исходя из вышесказанного, становится ясно, что в Российской Федерации возможно ограничение прав и свобод в той мере, в которой это не обходимо и только по установленным законом обстоятельствам.

Отметим, что Конституция Российской Федерации устанавливает и особо подчеркивает высшую ценность прав и свобод человека (статья 2), то есть, в таком случае, невозможно безосновательное ограничение прав и свобод человека и гражданина, ведь в таком случае это будет являться ущемлением прав и свобод (то есть незаконным ограничением). Современное общество находится в постоянном непрерывном развитии, в связи с этим вполне закономерно, что появляются новые и изменяются традиционные ограничения конституционных прав и свобод человека и гражданина, и, несмотря на обоснованность таких ограничений, они требуют надлежащей законодательной основы в том числе в части закрепления оснований и пределов их законного ограничения. Среди формальных оснований, необходимых для ограничения указанных прав и свобод, закрепленных в Конституции Российской Федерации, принято выделять нормативно-правовые акты, содержащие конкретные нормы, которые так или иначе ограничивают какие-либо права или свободы человека и гражданина или же указывают на возможность правомерного ограничения таких прав и свобод. Это могут быть Конституция страны, федеральные конституционные законы, федеральные законы, отдельные нормы права, содержащиеся в нормативно-правовых актах

Таким образом, правовое регулирование прав человека свидетельствует о значительных масштабах их государственного обеспечения. Участие Российской Федерации в международном механизме защиты прав, свобод и законных интересов человека подтверждает, что сегодня степень защиты прав и свобод человека в любой стране определяется не только уровнем и эффективностью национальной судебной системы, но также интегрированностью государства в международную систему защиты прав и свобод человека и гражданина.

ФИЁСОВА Р.С.

Омӯзгори кафедраи ҳуқуқшиносии Донишгоҳи давлатии Хӯҷанд
ба номи академик Бобоҷон Ғафуров

ЗАМИНАҲОИ СИЁСӢ ВА ҲУҚУҚИИ ҚАБУЛИ КОНСТИТУСИЯИ ТОЧИКИСТОНИ СОҲИБИСТИҚЛОЛ

Ибтидои солҳои 90-уми асри XX бӯҳрони шадиди сиёсӣ, иқтисодӣ ва иҷтимоӣ чунин як давлати пуритидор ва абарқудрати Иттиҳоди Шӯравиро куллан фалаҷ соҳта, ба пошҳӯрӣ оварда расонид.

¹ Митцукова Г.А. Конституционно-правовое регулирование ограничений прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации // Право и государство: теория и практика. 2018. № 4 (160). - С. 72-75.



Дар хароб аз орион чумхуриҳои иттифоқӣ соҳибистиклолии худро эълон намуда, истиқлолият ба даст оварданд. Ҷумҳурии Тоҷикистон ни здар қатори 15 ҷумҳурии шӯравӣ, санаи 9 сентябри соли 1991 Истиқлолияти давлатии худро эълон намуд.

Ноилшавии Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Истиқлолияти давлатӣ бузургтарин дастоварди ҳалқи тоҷик буд. Вале, мутассифона, он вақт дар кишвар ҷангӣ шаҳрвандие, ки на танҳо ба азnavтақсимкуни ҳокимијат, балки ҳавфи воқеии аз ҳаритаи сиёсии ҷаҳони муосир маҳв гардидани номи Тоҷикистони соҳибистиклолро ба вучуд оварда буд, таҳдид мекард. Ин воқеаҳо ва бозиҳои сиёсӣ ҳатари ҷиддиро ба истиқлолияти миллӣ ба миён овард ва Тоҷикистон ба гирдobi ҷангӣ шаҳрвандӣ дучор гардад, ки он барои миллати мо фоҷиаи бузургро ба миён оварда, рушди ҷомеаи моро ба даҳсолаҳо қафо партофт¹.

Эътироф ва ба расмият шинохтани ҷумҳурии соҳибистиклоли мо оғо зёфт. Дар зарфи як соли истиқлолият Тоҷикистон аз тарафи 58 давлати дунё ба расмият шинохта шуда, бо онҳо робитаҳои дипломатӣ барқарор гардиданд. Эълони истиқлолият заминай сиёсӣ ва ҳуқуқиро барои шомил шудан ба созмонҳои бонуфузи байналхалқӣ фароҳам соҳт. Ҷумҳурии Тоҷикистон аз ин баъд ҳамчун субъекти комилхуқуки байналхалқӣ ба ҷомеаи ҷаҳонӣ мепайваст, ширкати ҳешро дар ин созмонҳо ҷиҳати эҷоди шароити мусоид баҳри рушду таҳқими минбаъдаи истиқлолият, тақвияти иқтисодӣ ва сиёсии кишвар ва иштирок дар равандҳои умумиҷаҳонӣ ба роҳ меандоҳт.

Санаҳои 2 марта соли 1992 Ҷумҳурии Тоҷикистон ба Созмони Милали Муттаҳид (СММ), 26 февраля соли 1992 ба Созмони Амният ва Ҳамкории Аврупо (САҲА), 1 декабря соли 1992 ба Созмони конфронси исломӣ, 21 декабря соли 1991 аъзои ИДМ (СНГ) ва гайра шомил шуд.

Аmmo раванди давлатсозӣ, бунёдкорӣваҷаҳонишавӣ ҷумҳурии тозабунёди Тоҷикистонро дере нагузашта дучори бӯҳрони шадиди сиёсӣ гардид, ки кишвари моро ба гирдobi ҷангӣ ҳонумонсӯзи шаҳрвандӣ қашид. Сабабҳои сар задани ҷангӣ шаҳрвандӣ дар ҷумҳурӣ хеле зиёданӣ.

Оғози муқовиматҳои ҳарбӣ-сиёсӣ аз оқибатҳои фоҷиабори он барои миллат дарак медод. Дар кӯтоҳтарин фурсат ҳазорҳо нафар ҳона бар дӯш ва фирорӣ ва садҳо тан кушта шуданд. Ҳатари парокандашавии давлат ва миллат ба миён омад. Соҳторҳои давлатӣ ва ҳукуматӣ пурра фалаҷ ва корношоям гардида буданд. Дар ҷунин вазъияти ниҳоят вазнин ягона соҳторе, ки тавонад вазъияти мураккаби сиёсӣ ва иҷтимоиро баррасӣ ва ҳаллу фасл менамояд, Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон ба ҳисоб мерафт. Фақат Шӯрои Олий чун мақомоти олии намояндагӣ ва қонунгузор бояд масъулияти азимро ба дӯш гирифта, роҳи ҳалли муноқишаҳои сиёсиро пайдо мекард. Ва бо тақозои ҳалқ ва иродai аксари вакилони мардумӣ қарор қабул гардид, ки барои ҳалли масъалаҳои доги рӯз иҷлосияи Шӯрои Олий даъват карда шавад. Азбаски дар пойтаҳти мамлакат шаҳри Душанбе соҳторҳои қудратӣ пурра фалаҷ гардида, таъмини амнияти вакилони ҳалқӣ имконнозазир буд, тасмим гарифта шуд, ки иҷлосия дар шаҳри Ҳучанд даъват карда шавад. Дар ҷунин вазъияти муташаниҷ, аз санаи 16 ноябр то 2 декабря соли 1992 дар Қасри Арбоби ҳоҷагии дехқонии ба номи ду қарат Қаҳрамони Меҳнати Сотсиалистӣ – Саидҳоҷа Ӯрунҳоҷаеви ноҳияи Ҳучанд, Иҷлосияи таърихии тақдирсози XVI-уми Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон бо иштироки 197 вакилони мардумӣ, аз 230 нафар ба кори худ шурӯй кард.

Дар иҷлосия намояндагони кишварҳои Россия, Қазоқистон, Қирғизистон, Узбекистон ва намояндагони мухолифин иштирок намуданд. Даъвати иҷлосияи Шӯрои

¹ Имомов А. Нақши Конститутсия дар бунёди давлатдории миллии тоҷикон. –Душанбе, 2001. – С.13-14.



Олӣ худ иқдоми хеле оқилона ва хирадмандона буд, ки аз фарҳанги олӣ ва хиради азалии мардуми тоҷик сарчашма мегирифт, ки ҳадафи он ба эътидол овардани вазъи сиёсии мамлакат буд. Дар Ичлосияи XVI-уми Шӯрои Олӣ 23 масъалаи ҳаётан муҳим мавриди муҳокима қарор гирифт. Масъалаи асосии ичлосия, ин ба эътидол овардани вазъи сиёсии чумхурӣ буд, ки он бояд аз интихоби роҳбарият ва ҳукумати нави чумхурӣ оғоз меёфт. Зоро роҳбарияти вақти сиёсӣ қудрати идора кардани мамлакатро надошт ва ҳукумат фалаҷ ва корношоя мшуда буд.

Баъди муҳокимаи гузориши Раиси

вақти Шӯрои Олӣ Акбаршо Искандаров оид ба вазъи сиёсии кишвар масъалаи интихоби Раиси нави Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон ба рӯзномаи ҷаласа ворид карда шуд. Ба мақоми Раиси Шӯрои Олӣ номзадии вакили ҳалқ, раиси кум иҷроияи вилояти Қӯлоб Эмомалӣ Раҳмон пешбарӣ карда шуд.

Дар натиҷаи овоздиҳии пинҳонӣ Эмомалӣ Раҳмон Раиси Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон интихоб гардид. Ба тарафдории ўз 197 вакил 186 нафар овоз доданд. Натиҷаи овоздиҳӣ аз он шаҳодат медод, ки ҳалқи Тоҷикистон дар марҳилаи наву тақдирсоз симои роҳбари худро дар шаҳсияте медиҳ, ки он бевосита аз байни ҳалқ баромада, барои ҳалқ дар шароити ҳассос фаъолияти пурмасъулиятро ба дӯш гирифта тавонад. Эмомалӣ Раҳмон ҳамчун вакили ҳалқ ҳамеша бо ҳақтaloшӣ, ростгӯй, серталабӣ ба худ ва дигарон дар ҳамаи Ичлосияҳои Шӯрои Олӣ нақши назаррас мебозид ва интихоби ўз ба мақоми олии Сарвари давлат натиҷаи мантиқии фаъолияти ҷамъиятии худи ў буд.

Дар суханронии аввалини худ Эмомалӣ Раҳмон чунин гуфта буданд: «...**Ман кори худро аз сулҳ сарҳоҳам кард...** **Ман тарафдори давлати демократӣ ва ҳуқуқбунёд мебошам. Мо бояд ҳама ёру бародар бошем, то ки вазъиятро ором намоем...**»¹. Ин садоқату самимият, ки аз суханҳои ўз бармехест дар дили мардум тухми умед ва боварӣ ба фардоро пошид. Аз рӯзи аввалини интихоб шудан ба мақоми олии сарвари давлат Эмомалӣ Раҳмон ҳалли масъалаҳои ҳаётан муҳим: ҳомӯш соҳтани ҷангӣ бародаркуш, эҷоднамудани фазои боэътиמודу ҳамзистӣ дар ҷомеа, баргардонидани ғурезаҳои иҷборӣ, азnavsозии низоми давлатдорӣ, таъмини рушди босуботи иқтисодиву иҷтимоӣ, дарёftи ҷойгаҳи муносиб дар арсаи байналхалқиро мароми асосии ҳукумати нав эълон намуданд.

Бо назардошти вазъи сиёсӣ ва бо мақсади таъмини суботи сиёсӣ ичлосия қарори даҳлдор қабул намуда, аз шакли идораи президентӣ даст қашида, бо ворид намудани тафииру иловаҳо ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон соҳти парламентиро дар ҷумҳурӣ ҷорӣ намуд.

Тибқи он ваколатҳои Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба дӯши Раиси Шӯрои Олӣ voguzor карда шуда, Раиси Шӯрои Олӣ сарвари давлат хисобида мешуд. Ҳамчунин дар ичлосия раисони кумита ва комиссияҳои Шӯрои Олӣ, Раиси Шӯрои вазирон ва аъзои Ҳукумат аз нав интихоб карда шуданд. Ичлосия Қонун «Дар бораи Парчами давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон»ва низомномаи Нишони давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистонро қабул намуд. Масъалаҳои баргардонидани ғурезагон ва таъмини онҳо бо манзили зист, авғи иштирокдорони муқовиматҳои ҳарбӣ ва сиёсӣ аз масоили дигари муҳими ичлосия маҳсуб мегардиданд. Дар маҷмӯъ Ичлосияи XVI-уми Шӯрои Олӣ 74 қонуну қарор ва фармонро ба тасвиб расонид, ки ба таҳқими пояҳои давлатдорӣ, инкишофи соҳторҳои демократӣ, таҳқими ризоияти ҷомеа ва вахдати миллӣ замина ғузошта, эътиmodу боварии мардуми Тоҷикистон ва ҷомеаи ҷаҳониро ба вучуд овард. Марҳилаи комилан нави ислоҳоти конститутсионӣ дар Тоҷикистон пас аз Ичлосияи

¹ Имомов А. Нақши Конститутсия дар бунёди давлатдории миллии тоҷикон. –Душанбе, 2001. – С.45-46.



XVI-уми Шўрои Олӣ оғоз шуда, бо қабул шудани яке аз конститутсияҳои беҳтарини ҷаҳони муносир анҷом ёфт.

Бо баргузории Ичлоисия XVI-уми Шўрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар таърихи кишвари соҳибистиқлоламон марҳилаи нав оғоз ёфта, бо сарварии Асосгузори сулху ваҳдати миллӣ – Пешвои миллат, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон мухтарам Эмомалӣ Раҳмон таҳияи Конститутсияи нахустини давлати соҳибиҳтиёрамон аз нав дар шароитҳои комилан нави таъриҳӣ сурат гирифт. Қонуну қарорҳои дар Ичлоисия барои миллати тоҷик сарнавиштсоз қабул гардида, барқароршудани соҳти конститутсионӣ, таъмин гардидани фаъолияти мӯътадили соҳторҳои давлатӣ, барқарор кардашудани соҳтори фалаҷгардидаи ҳокимияти давлатӣ, таъмини қонуният ва тартиботи ҳуқуқӣ, тадриҷан солим гардидани ваъзи чомеа, б ороҳбарии Сарвари давлат оғо зёфтани амали барномаҳои мукаммали раҳӣ аз бӯҳрони шадиди сиёсӣ, иқтисодӣ ва фарҳангиву маънавӣ, гузашта шудани хишти нахустини бинои сулху ваҳдати тоҷикон, раванди таҳия, муҳокима ва қабули Конститутсияи нави Тоҷикистони соҳибистиқлолро ба миён овард.

Комиссияи конститутсионӣ таҳти роҳбарии бевоситаи Сарвари давлат Эмомалӣ Раҳмон ва гурӯҳи корӣ аз моҳи ноябр соли 1993 ба таҳияи лоиҳаи нави Крнситутсияи комилан нав оғоз намуда, дар давоми шаш моҳ ду лоиҳаи Конститутсияро омода ва ба комиссияи конститутсионӣ пешниҳод кард. Як лоиҳа ба шакли идораи Ҷумҳурии парламентӣ ва лоиҳаи дигар ба шакли идораи Ҷумҳурии президентӣ бахшида шуда буд¹.

Бо назардошти таҷрибаи таърихии давлатдории тоҷикон, мавҷуд набудани заминаҳои асосии шакли идоракуни чумҳурии парламентӣ ва аз ҳама мухимаш набудани ҳизбу созмонҳои собиқадору ботаҷриба ва бо баэътибор гирифтани фикру мулоҳизаҳои олимон, сиёсатмадорон, ҳуқуқшиносону коршиносон, ки аксари онҳо Ҷумҳурии президентиро ҳамчун шакли идоракуни давлати Тоҷикистон маъқул дониста буданд, ба назар гирифта, комиссияи конститутсионӣ лоиҳаи Конститутсияро, ки шакли идораи Ҷумҳурии президентиро ҳимоя менамуд, мақул донист. Мутобиқи Қарори Раёсати Шўрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 13 апрели соли 1994, лоиҳаи Конститутсияи нав ба муҳокимаи умуми ҳалқӣ тавсия шуда, 21-22 апрели соли 1994 дар рӯзномаҳои чумҳурий интишоргардида, муҳокимаи он оғоз гардид.

Умуман, дар муддати зиёда аз ду моҳ, ки лоиҳаи Конститутсия мавриди муҳокимаи умумиҳалқӣ қарор дошт, бо мақсади такмили он ба Шўрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон зиёда аз ҳаштуним ҳазортаклифупешниҳод ирсол гардиданд². Санай 6-ноябр соли 1994 мардуми сарбаланди Тоҷикистон тариқи овоздиҳии умумиҳалқӣ, бо раъӣ ва тарафдории 87 фоизи овоздиҳандагон, нахустин Конститутсияи давлати соҳибистиқлоли ҳудро қабул карда, бо чунин иқдоми таъриҳӣ орзу ормонҳои ҷандин асраи ниёғони хешро амалӣ намуд.

Бо қабули Конститутсия майлу иродай ҳалқи Тоҷикистон оид ба эъмори давлати демокративу ҳуқуқбунёд ва дунявию иҷтимоӣ, ки дар бобати интихоби сарнавишти минбаъдаи кишвар имтиҳони ҷиддие буд, муайян гардид. Он ба сифати қонуни асосӣ заминаҳои ҳуқуқии давлат, даҳлнопазирий ва якпорчагии он, манфиатҳои миллӣ, ҳадафҳои сиёсати дохиливу ҳориҷӣ ва асосҳои иқтисодив үичтимиои чомеаи Тоҷикистонро муайян соҳт ва муҳимтар аз ҳама, инсон ва ҳуқуқу озодиҳои ӯро арзиши

¹ Махкам Маҳмудзода. Конститутсия заманаи ташаккули низоми ҳуқуқи миллӣ (маҷмӯи мақолаҳои маърӯзаҳо). – Душанбе: «Эр-граф», 2014. – 596 с.

² Бобокалонов А. Марҳилаҳои такмили Конститутсия (Сарқонун) –нишони камолоти давлатдории навини тоҷик. – Ҳуҷанд: «Ношир», 2011. – С. 8-9.



олӣ эътироф намуда, барои инкишофи минбаъдаи муносибатҳои нави ҷамъиятӣ роҳи васеъ кӯшод.

Маҳз қабули ин санади муҳими сиёсӣ-хуқуқӣ, дар айёми ниҳоят ҳассоси таъриҳӣ бори дигар исбот кард, ки ҳеч гуна душвориву мушкилот, аз ҷумла, ҷанги шаҳравандии ба сари давлат ва мардуми Тоҷикистон таҳмилшуда наметавонанд сокинони сулҳдӯсту созандай қишвари моро аз роҳи ҳақиқату ростӣ, эъмори давлати муосири миллӣ ва фаъолияти бунёдкоронаберун созанд.

Имрӯз бо қаноатмандӣ метавон гуфт, ки ин санади сарнавиштсози таъриҳӣ манфиатҳои олии миллат ва давлати соҳибистиқлоламонро инъикос намуда, Тоҷикистонро ба ҷаҳони мутамаддин ҳамчун давлати соҳибистиқлол, демократӣ, хуқуқбунёд ва дунявӣ муаррифӣ кард ва ба омили муҳимтарини кафолати устувории ҳаёти сиёсии чомеа мубаддал гардид.

Конститутсияи қишвар, ки таҷассумгари орзуву ормони озодандешӣ ва ғояҳои ҷовидонаи мардуми мо мебошад, барои пойдории ҳокимияти конститутсияни, таҳқими руқнҳои давлатдорӣ, ноилгардидан ба пешравиҳои азими сиёсиву иқтисодӣ ва иҷтимоиву фарҳангӣ, ба вучудовардани асосҳои чомеаи шаҳравандӣ ва муҳайё намудани фазои мусоид барои ташаккули озодонаи ҳар фард заминаи мустаҳкам ва боэъти моди хуқуқӣ гузошт¹.

Хулоса, эҳтиром нисбат ба Конститутсия ва қонунҳои амалкунандаи мамлакат вазифаи ҳар як шаҳс мебошад ва ба ин хотир мо ҳамеша бо мақсади баланд бардоштани сатҳи тарбияи насли наврас, тарғибу ташвиқи одоби ҳамидаи муошират, риояи арзишҳои волои умушибашарӣ ва миллӣ, дар рӯҳияи ватандӯстӣ, хештаншиносӣ ва ҷавонмардиву ахлоқи нек ба воя расонидани ҷавонон боя дӯшиш намоем ва танҳо дар ин сурат метавонем ба дастовардҳои нав ноил гардида, муқаррароти Қонуни асосии қишварро воқеан дар ҳаёт амалӣ созем.

Гоибова М.

Таджикский национальный университет
e-mail: dinorshoev@gmail.com

КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ ПРАВА ГРАЖДАН НА ОХРАНУ ЗДОРОВЬЯ В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

Права человека - важнейший институт конституционного права, призванный обеспечить достойную жизнь человека и гражданина, условия его свободной жизнедеятельности. Конституционные права и свободы человека представляют собой установленную Конституцией возможность индивида выбирать вид и меру своего поведения. Конституционные права, свободы составляют основу прав, свобод, устанавливаемых нормами иных отраслей прав. Они имеют всеобщий характер, поскольку закрепляются за каждым человеком и гражданином, а не за узкими группами субъектов.

Как известно, здоровье человека и его жизнь всегда являлись и будут являться одними из самых важных ценностей для каждого из нас. Охрана здоровья и право на медицинскую

¹Худойбердиев Ш. Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ва нақши он дар эъмори давлати соҳибистиқлол // Тирозиҷаҳон. – 2013. – 26 окт.



помощь как одно из главных конституционных прав человека и гражданина, занимает особое место среди других гарантий прав и свобод личности. Данное право следует рассматривать в качестве «ценностно-значимых формально закрепленных возможностей человека по укреплению, сохранению и восстановлению здоровья, гарантированные посредством правовых, финансовых и организационных ресурсов общества и государства»¹.

С развитием цивилизации охрана здоровья перестала быть делом каждого конкретного человека, но превратилась в проблему всего общества. Большинство стран являются социально ориентированными. Одной из важнейших функций стала охрана безопасности граждан, их жизни и здоровья. Государство заботится о здоровье людей с помощью различных механизмов (от бесплатного оказания медицинской помощи до обязательного медицинского страхования).

Право на охрану здоровья и медицинскую помощь занимает особое место в системе конституционных прав, закрепленных в действующей Конституции Республики Таджикистан. Именно от состояния здоровья и уровня реализации гарантий указанного права зависит то, сможет ли человек реализовать все остальные права в целом. Это означает что реализация права на здоровье играет решающую роль для реализации других прав человека, а также зависит от реализации этих прав.

Известный немецкий философ Артур Шопенгауэр в 9 веке сформулировал важность состояния, как здоровья следующим образом: «Девять десятых нашего счастья зависит от здоровья». Таким образом, охрана здоровья граждан и обеспечение эффективной системы функционирования системы здравоохранения являются основными направлениями и задачами для любого социального государства в мире.»².

В ст.1 Конституции РТ, Республика Таджикистан объявляет себя социальным государством беря на себя ответственность обеспечивать достойную жизнь и свободное развитие каждого человека. Повышение качества жизни, несомненно, является наиболее важной целью среди реализуемых в нашей стране преобразований в области здравоохранения. Важно помнить, что для развития личности, полноценной реализации других неотъемлемых прав человека, а также для обеспечения демографического потенциала современного государства необходимым условием является должная реализация права на охрану здоровья.

Охрана здоровья граждан-это совокупность мер политического, экономического, правового, социального, культурного, научного, медицинского, санитарно-гигиенического и противоэпидемического характера, направленных на об сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека, поддержание его долголетней активной жизни, предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья.³

В данной статье право на медицинскую помощь не выделяется как отдельное самостоятельное право. Мы считаем, что право на медицинскую помощь является неразрывной частью права на охрану здоровья, которая предполагает комплекс мероприятий, направленных на поддержание и восстановление здоровья, включающих в себя предоставления медицинских услуг. Необходимо отметить, что понятия «охрана здоровья» и «медицинская помощь» соотносятся как общее и специальное, то есть, медицинская помощь является квинтэссенцией права на охрану здоровья.

Право на охрану здоровья и медицинскую помощь является основополагающим правом человека и неотъемлемым элементом достойной жизни человека. В международном контек-

¹ Аверкиев И. Зачем человеку права человека // Civitas, 2003, № 1, - С-19

² См: Schopenhaures Aphorismenzur Lebensweisheit, Leipzig – 1917.

³ См.: Холиков А. Г., Диноршоев А. М. Права человека. Учебник для ВУЗов. – Душанбе-2008.



сте это право впервые озвучено в Уставе 1946 года Всемирной организации здравоохранения (ВОЗ), в преамбуле, которого говорится, «здоровье является состоянием полного физического, душевного и социального благополучия, а не только отсутствием болезней или физических дефектов». В преамбуле так же сказано, что «обладание наивысшим достижимым уровнем здоровья является одним из основных прав всякого человека без различия расы, религии, политических убеждений, экономического или социального положения».

Во Всеобщей Декларации прав человека 1948 года также упоминается о здоровье как части права на удовлетворительный уровень жизни. Право на здоровье также было признано в качестве прав человека Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах.

Так же, другие международные акты по правам человека признают и ссылаются на право на охрану здоровья и медицинскую помощь.

Республика Таджикистан, будучи частью мирового сообщества, отразила в своей Конституции приоритет прав человека, что подчеркнуто в ст.5: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Конституция Республики Таджикистан закрепляет широкий перечень основных прав и свобод человека и гражданина, которые нуждаются в полноценном обеспечении и защите. Так, жизнь человека и его здоровье являются высшей ценностью для общества, с учетом которых должны определяться все остальные ценности и блага.

Конституция Республики Таджикистан и международно-правовые акты устанавливают четкую систему прав человека, которая охватывает личные, политические и социально-экономические, культурные права. Особую группу среди всех основных прав составляют социальные, экономические и культурные права. Все эти права касаются таких важнейших сфер общественной жизни как здоровье, труд, отдых, образование и т.д., которые призваны удовлетворять основные физические, духовные и другие потребности личности. Конституция Республики Таджикистан уделяет особое внимание регулированию социальных прав, среди которых особое место занимает право на здоровье.

Итак, право на охрану здоровья и медицинскую помощь закреплено в статье 38 Конституции Республики Таджикистан. Данная статья закрепляет право на охрану здоровья за каждым. Закрепление Конституцией РТ право на охрану здоровья за каждым означает, что государство обеспечивает гражданам охрану здоровья независимо от пола, расы, национальности, языка, социального происхождения, должностного положения, места жительства, отношения к религии, а также других обстоятельств.

Закрепление Конституцией РТ права на охрану здоровья за каждым также означает, что иностранным гражданам, находящимся на территории РТ, гарантируется право на охрану здоровья в соответствии с международными договорами. Лица без гражданства, постоянно проживающие в РТ, и беженцы пользуются правом на охрану здоровья наравне с гражданами Республики Таджикистан, если иное не предусмотрено международными договорами РТ.

Закрепляя данное право в Конституции, государство принимает на себя обязанность осуществлять целый комплекс мер, направленных на устранение причин ухудшения здоровья населения, предотвращение эпидемических, эндемических и других заболеваний, а также на создание условий, при которых каждый человек может воспользоваться любыми, не запрещенными законом методами лечения и оздоровительными средствами для охраны здоровья.

Для того чтобы воплотиться в действительность, иными словами для того чтобы каждый человек мог реально воспользоваться адресованным ему правом, необходимы юридические средства и способы реализации. Следует отметить особую важность гарантий реализа-



ции социальных прав, к которым относится право на охрану здоровья и медицинскую помощь, так как гарантии данного права носят отправной, фундаментальный характер.

Таким образом, Конституция Республики Таджикистан закрепляет охранительные гарантии, направленные на защиту прав и свобод личности. Например, положением части 3 статьи 5 Конституции гарантировается государственная защита прав и свобод личности. В ст. 19 - судебная защита прав и свобод. Так же, Конституция в статье 18 закрепляет право каждого на жизнь. Право на жизнь одно из ключевых прав, закрепленных Конституцией, при потере жизни теряют смысл все остальные права. Данная статья корреспондирует обязанность государства всемерно охранять человеческую жизнь от любых противоправных посягательств и иных угроз. В статье 34 Конституции закреплена обязанность государства по защите матери и ребенка, статья 35 Конституции запрещает труд женщин и несовершеннолетних на тяжелых и подземных работах, а также на работах с вредными условиями труда. Социальное значение системы охраны здоровья матери и ребенка определяется ее ведущей ролью в сохранении и улучшении здоровья женщин, снижение материнской смертности, и смертности новорожденных, воспитании здорового, гармонично развитого населения.

Наряду с этим, Конституция также закрепляет право граждан на социальное обеспечение (статья 37), которое связано с достижением определенного возраста, болезнью, инвалидностью, потерю кормильца, воспитанием детей и другими подобными обстоятельствами, обусловленными различными социальными рисками, утратой заработка. Социальное обеспечение - одна из наиболее важных конституционных форм социальной защиты населения.

Основным документом в области правового регулирования права граждан на охрану здоровья является Кодекс здравоохранения Республики Таджикистан, принятый 18 мая 2017 года. Данный Кодекс регулирует общественные отношения в области здравоохранения и направлен на реализацию конституционных прав граждан и охрану здоровья. Кодекс здравоохранения является базовым нормативным актом, определяющим взаимоотношения государства, его органов, учреждений и граждан. В частности, в них определены основные принципы деятельности медицинских учреждений и медицинских работников по практической реализации права граждан на охрану здоровья; организационные начала государственного и частного здравоохранения; решаются вопросы его финансирования; содержится раздел о правах граждан и отдельных групп населения в области охраны здоровья, медицинской экспертизы; выделены разделы о правовой и социальной защите медицинских и фармацевтических работников, об ответственности за причинение вреда здоровью граждан, за сохранение врачебной тайны и другие.

В соответствии с данным Кодексом граждане Республики Таджикистан имеют право на охрану здоровья. Гражданам Республики Таджикистан оказывается безвозмездная медико-санитарная помощь в организациях государственной системы здравоохранения. Граждане имеют право на свободный выбор медицинского учреждения и врача, также обеспечиваются неотложной медицинской помощью в ближайшей организации здравоохранения. И в случае болезни, инвалидности, утраты трудоспособности имеют право на социальное обеспечение в соответствии с законодательством Республики Таджикистан.

Таким образом, в Республике Таджикистан в соответствии с законодательством каждый имеет право на все виды медицинской помощи, включая первичную медико-санитарную помощь, скорую медицинскую помощь и специализированную медицинскую помощь. Также каждому гарантировается право на получение достоверной и своевременной информации о факторах, способствующих сохранению здоровья или оказывающих на него вредное влияние, включая информацию о санитарно-эпидемиологическом благополучии района прожива-



ния, рациональных нормах питания, о продукции, работах, услугах, их соответствии санитарным нормам и правилам.

Законодательство об охране здоровья также устанавливает, что при обращении за медицинской помощью и ее получении пациент имеет право на: уважительное и гуманное отношение со стороны медицинского и обслуживающего персонала; выбор врача; обследование, лечение и содержание в условиях, соответствующих санитарно-гигиеническим требованиям; проведение по его просьбе консилиума и консультаций других специалистов; облегчение боли, связанной с заболеванием и (или) медицинским вмешательством, доступными способами и средствами; сохранение в тайне информации о факте обращения за медицинской помощью, о состоянии здоровья, диагнозе и иных сведений, полученных при его обследовании и лечении; информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство; отказ от медицинского вмешательства; получение информации о своих правах и обязанностях и состоянии своего здоровья; получение медицинских и иных услуг в рамках программ добровольного медицинского страхования; возмещение ущерба в случае причинения вреда его здоровью при оказании медицинской помощи; допуск к нему адвоката или иного законного представителя для защиты его прав; допуск к нему священнослужителя.

В случае нарушения прав пациента он может обращаться с жалобой непосредственно к должностному лицу лечебно-профилактического учреждения, в соответствующие профессиональные медицинские ассоциации либо в суд.

Однако законодатель предусматривает возможность оказания медицинской помощи и без согласия граждан или их законных представителей.

Подобная возможность допускается в отношении лиц, страдающих заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, лиц, страдающих тяжелыми психическими расстройствами, или лиц, совершивших общественно опасные деяния, на основаниях и в порядке, установленных законодательством РТ. Правам на медицинскую помощь отдельных групп населения уделяется особое внимание со стороны государства. Кодекс здравоохранения РТ гарантии в области охраны здоровья установлены: семье; беременным женщинам и матерям; несовершеннолетним и другим категориям граждан.

Как отмечает А.А. Гончарова, в процессе использования своего права гражданин имеет дело с разнообразными по смыслу юридическими нормами, а не только с теми нормами, в которых субъективное право сформулировано в общем виде.¹

Т.е. закрепленное в ст. 38 Конституции право граждан на охрану здоровья реализуется в рамках многих правоотношений, в разнообразных вариантах и направлениях, которые зависят от конкретных обстоятельств. Осуществление этого права регулируется нормами гражданского, уголовного, административного, уголовно-процессуального кодексов РТ и другими нормативными актами. Каждая отрасль права в целях охраны здоровья устанавливает собственные правила поведения людей в отношениях, регулируемых этой отраслью, в зависимости от особенностей отношений и специфики юридического метода воздействия на эти отношения. Так, статья 208 Уголовного Кодекса РТ предусматривает ответственность за сокрытия информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни и здоровья людей. Нормы трудового законодательства в качестве основных обязанностей работодателя закрепляет информирование работников об условиях и охране труда на рабочих местах, о существующем риске повреждения здоровья. (ст. 145 Трудового Кодекса РТ). Обобщив все изложенные точки зрения, а также исходя из норм Конституции РТ и международных доку-

¹ Гончарова А.А. Правовые основы обеспечения верховенства конституционных прав и свобод личности в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2006. - С. 37–38.



ментов, можно сказать, что право на охрану здоровья является одним из важнейших социальных прав и свобод человека и гражданина. В то же время оно не является только личным благом гражданина. А имеет еще и социальный характер.

Иными словами, не только каждый должен заботиться о своем здоровье, но и общество и государство обязано принимать все необходимые меры, содействующие сохранению и улучшению здоровья его членов, препятствовать посягательству кого бы то не было здоровью граждан. Таким образом, охрана здоровья можно определить, как комплекс правомочий каждого человека, направленных на поддержание и укрепления здоровья, а также деятельность государства, выражаясь в совокупности мер политического, экономического, правового, социального, культурного, научного, медицинского, санитарно-гигиенического и противоэпидемиологического характера, которые направлены на сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека, и которые на практике должны выливаться в слаженный механизм работы целого ряда органов и систем государственного аппарата, министерств и ведомств, тем самым создавая условия, способствующих реализацию социально-экономических прав человека и гражданина.

Необходимо подчеркнуть, что важно не только всеобщее признание и конституционное закрепление прав человека и гражданина, но и эффективный механизм их реализации. Именно формирование конкретного внутригосударственного механизма осуществления стандартов в области прав человека остается одной из наиболее актуальных проблем совершенствования законодательства РТ. Следует помнить, что каждый человек составляет часть государственного социума, от которого зависит благополучие и всего государства. Государство не может равнодушно относиться к людям, подверженным каким-либо заболеваниям, как с точки зрения гуманности, так и с точки зрения сохранения своего социально-экономического потенциала, и побуждает граждан заботиться о своём здоровье через целый комплекс стимулирующих к этому мер (запретов и ограничений на продажу алкогольной продукции, запретов курения на рабочих местах, систему оплаты больничных листов и т.п.).

Гришин А.В.

Начальник кафедры уголовного процесса Орловского юридического института
МВД России им. В. В. Лукьянова, кандидат юридических наук,
доцент, полковник полиции
E-mail: marina26.04@bk.ru

Волкова В.Р.

Курсант 301 учебной группы факультета подготовки следователей
Орловского юридического института МВД России им. В. В. Лукьянова,
 рядовой полиции
E-mail: volkova-valeru@bk.ru

ПРАВО РЕАБИЛИТИРОВАННОГО ЛИЦА НА ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА

Конституция Российской Федерации в ст. 2 провозглашает человека, его права и свободы высшей ценностью, а признание, соблюдение и защиту прав и свобод человека и гражданина – обязанностью государства. Всякого рода вред, что безосновательно или неправово-



мерно – в силу стечения обстоятельств или намеренно – причинен в связи с осуществлением уголовного преследования, должен быть ему возмещен в полном объеме. В случаях причинения вреда в результате уголовного преследования в российском законодательстве предусмотрен правовой институт реабилитации, которая базируется на положениях ст. 53 Конституции РФ, гарантирующей каждому право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностными лицами, и закреплена в гл. 18 Уголовно-процессуального кодекса РФ (далее - УПК РФ).

Согласно статистическим данным, представленным на сайте Судебного департамента при Верховном Суде РФ¹ за 2017 г. были отменены обвинительные приговоры с оправданием осужденного по реабилитирующими основаниям в отношении 16876 человек, что на (10,3% больше, чем в 2016 г.).

Вопросам института реабилитации в уголовном процессе, например, посвящены работы таких известных ученых как Безлепкин Б.Т., Вицке Р.Э., Дикарев И.С., Орлова М.В., Пастухов М.И. и др.

Реабилитация как институт права представляет собой государственное принудительное уголовно-процессуальное производство по возмещению вреда, причиненного действиями органов уголовного преследования, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу, а также судебными актами².

Реабилитация – восстановление в прежнее состояние, возвращение, примирение, утверждение в правах. В более поздней интерпретации – восстановление прежней незапятнанной репутации, опровержение обвинений; снятие обвинения и полное восстановление в правах по суду.

В современном значении институт реабилитации существует с 1996 года, когда на межпарламентской Ассамблее государств - участников СНГ в качестве рекомендательного акта был принят Модельный уголовно-процессуальный кодекс для государств-участников СНГ, в котором и нашли отражение положения, связанные с применением института реабилитации.

Рекомендации Ассамблеи были учтены в нашей стране. Верховный суд Российской Федерации, обобщив практику, принял постановление Пленума ВС РФ № 17 от 29 ноября 2011 года «О практике применения судами норм главы 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве»³.

В рамках уголовно-процессуального законодательства правоприменители понимают полную и частичную реабилитацию. Последняя характерна при частичной отмене вступившего в законную силу обвинительного приговора и прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным п.1 и 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ.

¹ Официальный сайт Судебного департамента при Верховном Суде РФ [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79> (дата обращения: 05.09.2019 г.).

² Сумина Н.А., Худо В.Д. Особенности применения института реабилитации как источника восстановления прав человека // Эволюция государства и права: история и современность Сборник научных статей II Международной научно-практической конференции, посвященной 25-летию юридического факультета Юго-Западного государственного университета. Ответственный редактор С.Г. Емельянов. 2017. - С. 321

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2011 № 17 (ред. от 2 апреля 2013 г. № 6) "О практике применения судами норм главы 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве"// Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, январь 2012 г., № 1.



Чтобы правильно применять институт реабилитации, необходимо обозначить круг лиц, имеющих право на восстановление своих прав, а также определить перечень ситуаций, когда человек может считаться незаконно подвергнутым уголовно-процессуальному принуждению.

Вопросы возмещения имущественного вреда лицам, незаконно подвергнутым уголовному преследованию, ранее не вызывали затруднений у правоприменителей. Данный институт был закреплен в ст. 58.1 УПК РСФСР 1960 года и подробно прописывался в Указе Верховного Совета СССР от 18 мая 1981 года «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей». Однако на практике данный институт не работал.

Сегодня же вопрос о правильности применения института реабилитации является чрезвычайно актуальным. Однако это большая редкость - встретить в судебной практике применение института реабилитации, что обусловлено несколькими причинами.

Во-первых, малым процентом оправдательных приговоров от их общего числа.

В 2016 году доля оправдательных приговоров в России находилась на уровне погрешности и составляла около 0,2 процента. Государственные и общественные деятели объясняют это тем, что примерно 90 процентов судебных процессов проходят с участием государственных адвокатов, а бесплатный адвокат, как правило, не заинтересован работать так же эффективно, как платный адвокат¹.

Во-вторых, юридической неграмотностью населения, нежеланием граждан «связываться» с государством. Они уверены, что государство в любой ситуации «перевесит» их личные права, а значит, в очередной раз гражданин окажется в явном меньшинстве, практически один на один с государством.

Однако ситуация, связанная с правовым нигилизмом общества, постепенно меняется в лучшую сторону, а потому институт реабилитации развивается в нашей стране.

Основополагающие принципы главы № 18 УПК РФ базируются на ст. 53 Конституции РФ, а также на общепризнанных нормах и принципах международного права.

В Гражданском кодексе институт реабилитации предусмотрен ст. 1070, 1100 и др.

Первостепенным в реабилитации в уголовном процессе является перечень лиц, которые имеют право на реабилитацию. Данный перечень носит исчерпывающий характер. Правом на реабилитацию обладают следующие лица:

1. Подсудимый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор.
2. Подсудимый, в отношении которого уголовное преследование прекращено в связи с отказом государственного обвинителя от обвинения.
3. Подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование в отношении которого прекращено по основаниям, которые принято именовать «реабилитирующими», (в связи с отсутствием события преступления, отсутствием в деянии состава преступления).
4. Осужденный - в случаях полной или частичной отмены вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и прекращения уголовного дела при отсутствии события преступления или отсутствия в деянии состава преступления.

¹ Сумина Н.А., Худо В.Д. Особенности применения института реабилитации как источника восстановления прав человека // Эволюция государства и права: история и современность Сборник научных статей II Международной научно-практической конференции, посвященной 25-летию юридического факультета Юго-Западного государственного университета. Ответственный редактор С.Г. Емельянов. 2017. - С. 321-322.



5. Лицо, к которому были применены принудительные меры медицинского характера, в случае отмены постановления суда о применении данных мер как незаконных или необоснованных¹.

Реабилитация - это право, которое возникает не спонтанно, а вследствие, возможно, необдуманных в лучшем случае, а в худшем незаконных поступков определенных лиц, действовавших то ли умышленно, то ли по незнанию, то ли в связи с халатным отношением к своим служебным обязанностям. В любом случае данное обстоятельство не может служить оправданием факта незаконного привлечения гражданина к уголовному преследованию.

Сам по себе вред как составляющая системного понимания удовлетворения человеком своих потребностей, связанных с возмещением причиненного ущерба незаконными действиями государственных органов, нельзя равнять с желанием поживиться.

Перечень имущества, приведенный в ч. 1 ст. 135 УПК РФ, не является исчерпывающим. Реабилитированному гражданину имущественный вред должен быть возмещен в полном объеме, в чем бы он ни заключался. В том числе: вред, причиненный незаконным наложением ареста на имущество, денежные вклады, ценные бумаги; вред, причиненный его арестованному имуществу или имуществу, изъятому в качестве вещественных доказательств органами уголовного преследования при его хранении или в результате уничтожения по решению юрисдикционного органа.

В статье 136 УПК РФ предусмотрены определенные виды компенсации. Прежде всего, это официальное извинение реабилитированному за причиненный ему вред, которое приносит прокурор от имени государства. Также компенсация в денежном выражении и опровержение порочащих лица сведений.

Согласно ч. 2 ст. 133 УПК РФ право на реабилитацию, в том числе право на возмещение вреда, связанного с уголовным преследованием, имеют: оправданный, осужденный уголовное преследование в отношении которого прекратилось в связи с отказом государственного или частного обвинителя от обвинения (ч. 7 ст. 246, п. 1,2 ч.1 ст. 24, а также п. 1,2 ч.1 ст. 27 УПК РФ); подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование в отношении которого прекращено по основаниям, предусмотренным п. 1,2,5 и 6 ч.1 ст. 24 и п. 1 и 4-8 ч.1 ст. 27 УПК РФ; осужденный – в случаях полной или частичной отменены вступившего в законную силу обвинительного приговора и прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным п. 1 и 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ; лицо, к которому были применены принудительные меры медицинского характера, в случае отмены незаконного или необоснованного постановления суда о применении данной меры.

Вместе с тем, положения ст. 133 УПК РФ не распространяются на случаи, когда примененные в отношении лица меры процессуального принуждения или постановленный обвинительный приговор отменены или изменены ввиду:

- издания акта об амнистии (ст. 84 УК РФ);
- истечения сроков давности привлечения к уголовной ответственности (ст. 78 УК РФ);
- не достижения лицом возраста, с которого наступает уголовная ответственность (ст. 20 УК РФ);

- несовершеннолетия лица, которое, хотя и достигло возраста наступления уголовной ответственности, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не могло в полной мере осознавать фактический характер и обще-

¹ Низамов В.Ю. Институт реабилитации в уголовном процессе: проблемы применения и перспективы развития // Ленинградский юридический журнал. 2016. № 3. - С. 214.



ственную опасность своих действий (бездействия) или руководить ими в момент совершения преступного деяния;

- принятия закона, устранившего преступность или наказуемость деяния (ст. 10 УК РФ).

Данное исключение обусловлено тем, что перечисленные обстоятельства не являются реабилитирующими.

Актом реабилитации является постановление органа предварительного расследования или прокурора о прекращении уголовного преследования и постановление суда о прекращении уголовного дела или оправдательный приговор, при вынесении которых лицу разъясняется сущность и правовые последствия принятого процессуального решения.

Данные решения создают материальную предпосылку для удовлетворения требования реабилитируемого о возмещении вреда, а уже суд в рамках гражданского законодательства определяет характер и размер компенсации.

Вопреки существующему мнению, что реабилитацию необходимо воспринимать, как право человека на возмещение ущерба, которое формируется по воли самого заявителя, государство должно сформировать на законодательном уровне нормы, обязывающие инициировать соответствующие структуры на определенные действия, направленные на полное возмещение конкретного общего ущерба. А уже гражданин в последующем может самостоятельно требовать в установленном законом порядке иное возмещение ущерба.

Представляется, что реабилитация не может рассматриваться, как обязанность только государства отвечать перед пострадавшим от действий должностных лиц органов дознания, предварительного следствия и суда. В рамках применения данного института считаем необходимым поднять актуальную проблему персональной ответственности за конкретные действия конкретного должностного лица.

Ответственность оперуполномоченного, участкового уполномоченного полиции по незаконному задержанию и доставлению гражданина в отдел полиции, следователя - при необоснованном задержании, предъявлении обвинения, не подтверждающегося фактическими обстоятельствами дела, и, безусловно, судьи - при вынесении приговора, который постановлен с явным нарушением закона.

Конечно, в первую очередь перед лицом, пострадавшим от действий органов дознания, следствия и суда, в силу закона будет отвечать государство в лице Минфина (казначейство), но в регрессном порядке за свои незаконные действия должно отвечать конкретное должностное лицо¹.

Вопреки распространенной точки зрения среди юристов, особенно практиков, полагаем, что применение института реабилитации в рамках персональной ответственности в регрессном порядке не будет сдерживать работу следственных органов и вызывать определенную боязнь должностных лиц при вынесении процессуальных решений или действий, поскольку правоприменители действуют в рамках УПК РФ и других нормативно-правовых актов. А значит, действие указанного института потребует тщательнее соблюдать и применять закон. Но вместе с тем наличие определенных барьеров не позволит недобросовестным дознавателям, следователям, прокурорам и судьям понимать и применять закон так, как угодно им или иным лицам.

¹ Сумина Н.А., Худо В.Д. Особенности применения института реабилитации как источника восстановления прав человека // Эволюция государства и права: история и современность Сборник научных статей II Международной научно-практической конференции, посвященной 25-летию юридического факультета Юго-Западного государственного университета. Ответственный редактор С.Г. Емельянов. 2017. - С. 324.



Отметим, что применение положений института реабилитации при персональной ответственности не будет «включаться» автоматически, а только при наличии вступившего в законную силу приговора, в котором определено будет указано, что в отношении гражданина действиями конкретного должностного лица совершены незаконные действия, на которые распространяются правила реабилитации.

Тем самым применение института регрессности позволит снизить количество коррупционных проявлений, злоупотреблений со стороны правоохранителей, что уменьшит напряженность и будет способствовать росту доверия граждан к деятельности правоохранительных органов и судов.

Наглядным примером может служить дело «Михеев против России», рассмотренное Европейским Судом по правам человека, где с России в пользу Михеева и Фролова, подвергшихся со стороны сотрудников Богородского РОВД Нижегородской области Сомова и Костерина пыткам и насилию, было взыскано по 250 тыс. евро. Московский районный суд Нижнего Новгорода 23.01.2009 г. в дальнейшем удовлетворил иск прокурора области о взыскании с осужденных Игоря Сомова и Николая Костерина (в ноябре 2006 года Ленинским районным судом Нижнего Новгорода они были признаны виновными в применении пыток к задержанному Михееву и Фролову и осуждены на 4 года лишения свободы в исправительной колонии общего режима каждый) в регрессном порядке по восемь с половиной миллионов рублей в доход государства¹.

Таким образом, регрессный иск в данном случае позволил в рамках гражданского правового поля восполнить ущерб, понесенный российским государством от незаконных действий сотрудников МВД, и стал наглядным предупредительным уроком, способным удержать соответствующих должностных лиц от превышения своих служебных полномочий.

Следовательно, институт реабилитации в определенном смысле можно рассматривать в призме взаимоотношений участников уголовного судопроизводства в рамках судебного контроля, который в настоящее время приобретает все большую актуальность, поскольку практически все процессуальные действия должностных лиц можно подвергнуть ревизии. Но это тема для дальнейшего исследования.

Хотя в уголовно-процессуальный закон внесены изменения, касающиеся разумности сроков уголовного судопроизводства (ст.6.1 УПК РФ), однако они недостаточно прозрачны и не очень четко прописаны. Эта проблема должна быть разрешена только на законодательном уровне. При этом законодатель для единообразного применения нормативных актов должен предусмотреть рамки, а также разработать общие формулы исчисления денежной компенсации.

При этом считаем, что с учетом имеющейся юридической техники и конструкции нормы можно говорить о применении института реабилитации, так как в случае установления судом запредельных сроков принятия итогового решения, начинает работать механизм возмещения вреда.

К сожалению, в силу несовершенства судебной системы и института предварительного расследования бывают ситуации, когда к уголовной ответственности привлекаются абсолютно невиновные люди. Хорошо, если ошибка выяснится на стадии досудебного производства, но зачастую люди могут доказать, что они невиновны, только уже реально отбывая

¹ Сумина Н.А., Худо В.Д. Особенности применения института реабилитации как источника восстановления прав человека // Эволюция государства и права: история и современность Сборник научных статей II Международной научно-практической конференции, посвященной 25-летию юридического факультета Юго-Западного государственного университета. Ответственный редактор С.Г. Емельянов. 2017. - С. 326.



наказание или даже полностью отбыв его. Чаще всего это происходит, если следственные органы находят настоящего преступника: тогда запрашиваются материалы уголовных дел и выясняется, что лицо, которое отбывает наказание, вовсе не причастно к тем преступлениям, за которые его осудили.

В связи с этим лица, незаконно или необоснованно подвергнутые правовым ограничениям в рамках уголовного судопроизводства (полный перечень данных лиц указан в части 2 статьи 133 УПК РФ), имеют право на реабилитацию, включающее право на возмещение имущественного и морального вреда, а также восстановление в определенных правах¹.

Нормы, содержащие положения, обязывающие возместить причиненный гражданину вред, содержаться также и в Гражданском Кодексе Российской Федерации (ст. 15, ст. 1070). Данные статьи разъясняют, что вред возмещается лицам, поименованным в ст. 133 УПК РФ², независимо от вины должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство.

Чтобы лицо могло получить компенсацию за причиненный вред, оно в рамках уголовного судопроизводства подает гражданский иск. В таком случае гражданин будет иметь право на компенсацию имущественного, морального вреда, а также имеет право требовать восстановить его в определенных правах, в которых он был ограничен из-за уголовного преследования, ведущегося в отношении него.

В рамках возмещения имущественного вреда реабилитированный вправе требовать возмещения:

- 1) заработной платы, иных денежных средств, которые обеспечивали его существование и которых он незаконно лишился в силу разрешения уголовного дела;
- 2) имущества, которое в силу судебного решения было конфисковано или обращено в доход государства;
- 3) денежных средств, именуемых процессуальными издержками, которые были востребованы с лица в силу исполнения приговора;
- 4) сумм, затраченных лицом на обеспечение своего права на защиту (оплата юридической помощи, в том числе услуг адвоката);
- 5) а также иных денежных средств, затраченных на доказывание своей невиновности или упущенными лицом из-за уголовного преследования.

Все претензии на данные денежные суммы должны быть официально документально подтверждены. Причем, действующий УПК РФ не ограничивает лицо в количестве защитников, а, следовательно, в случае реабилитации лица возмещению подлежат расходы, затраченные на оплату услуг всем, заявленным в деле защитникам.

Реабилитированный имеет право обратиться в суд с иском о возмещении имущественного вреда в течение трех лет после получения копии документа, признающего данное лицо оправданным. Причем данное обращение может быть подано как в суд, принявший решение о прекращении уголовного преследования, так и в суд, расположенный на территории, на которой проживает реабилитируемый. Если лицо пропустило срок обращения в суд за возмещением вреда, но произошло это по уважительным причинам, то в исключительных случаях данный срок в соответствии со ст. 205 ГК РФ может быть восстановлен³.

¹ Короленко И.И. Проблемы реабилитации в уголовном процессе // Юристъ- Правоведъ. Ростов-на-Дону: 201. № 2 (63). С.70-72.

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 01.04.2019) // СЗ РФ. – 2001. - № 52 (ч. 1). – ст. 4921.

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2011 № 17 (ред. от 02.04.2013) «О практике применения судами норм главы 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве» // Российская газета. - № 273. 2011.



Что же касается возмещения морального вреда, то он может ограничиться принесением официального извинения прокурором, а может быть затребован и в денежном выражении. В данной ситуации иск будет предъявляться в рамках гражданского судопроизводства и будет подсуден районным или приравненным к ним судам.

Также лицо имеет право требовать восстановления в трудовых, пенсионных и других правах. Если же данное требование не удовлетворено либо лицо не устраивает тот объем, в котором оно удовлетворено, реабилитируемый имеет право, как и в случае возмещения морального вреда, обратиться в суд в рамках гражданского судопроизводства.

Если говорить об особенностях возмещения ущерба, то в отношении имущественного вреда после смерти реабилитированного права требования на его возмещение имеют наследники умершего. Право требования возмещения морального вреда (в денежном обращении) не переходит по наследству, так как имеет прямую связь непосредственно с личностью самого реабилитируемого. Однако, если лицо обратилось в иском о возмещении данного вида вреда, иск был удовлетворен и компенсация присуждена, но до ее получения реабилитированный скончался, в таком случае наследники сохранят право на получение данной денежной суммы.

К сожалению, даже если лицо и добивается возмещения вреда, причиненного незаконным уголовным преследованием в отношении него, то данная сумма является не такой уж существенной. Разве сопоставимо, когда за 5 лет незаконного нахождения в местах лишения свободы лицо в качестве компенсации получает от ста тысяч до одного миллиона рублей. Вряд ли, если вы подойдете к прохожему на улице и предложите просидеть 5 лет в тюрьме, но получить за это миллион рублей, он положительно ответит на ваше предложение. А даже небольшой срок, в результате которого лицо необоснованно подвергалось уголовному преследованию, может полностью изменить, а точнее, даже сломать ему дальнейшую жизнь, и вряд ли эта небольшая компенсация сможет исправить данную ситуацию. Поэтому институт реабилитации, бесспорно, важный институт уголовного судопроизводства, но гораздо лучше было бы, если бы он отсутствовал в силу своей ненужности, вследствие отсутствия ошибок со стороны лиц, осуществляющих уголовное преследование и вершащих правосудие.

Гришина Е.Б.

Преподаватель кафедры уголовного процесса Орловского юридического института
МВД России им. В.В. Лукьянова, майор полиции
E-mail: elenagrishina1984@yandex.ru

ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ И ПРАВОВОЙ СТАТУС ПОТЕРПЕВШЕГО В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Традиционно принято выделять следующие категории участников уголовного судопроизводства: со стороны обвинения, со стороны защиты, суд и лица, содействующие правосудию. Потерпевший является участником уголовного процесса со стороны обвинения.

Как и другие участники, он обладает правовым статусом, позволяющим ему принимать участие в судопроизводстве и реализовывать права. В данном случае под правовым статусом понимается его процессуальное положение, основные составляющие которого - процессуальные права и обязанности, закрепленные в УПК РФ.



Анализируя уголовно-процессуальное законодательство Российской Федерации в части норм, посвящённых такой категории участников, как потерпевший, можно сказать, что закрепился актуальный подход к статусу данного субъекта.

Корнеева А.Н. по вышеуказанному вопросу имеет следующую точку зрения: «Институт потерпевшего, опирающийся на положение ст. 52 Конституции Российской Федерации о гарантиях таким лицам охраны их прав, равного доступа к осуществлению правосудия и возмещения ущерба, претерпел в ныне действующем Кодексе существенные изменения»¹. И, действительно, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации 2001 года в качестве назначения уголовного судопроизводства называет, в частности, защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений².

На это положение обращает внимание и Пленум Верховного Суда Российской Федерации в своём постановлении, пункт 1 которого помимо того гласит, что обязанностью государства является не только предотвращение и пресечение преступных деяний, способных причинить вред и нравственные страдания личности, но и обеспечение потерпевшему возможности отстаивать свои права и законные интересы любыми способами, которые не запрещены законом³.

Отметим, что такой вред может быть моральным, физическим или имущественным. В том числе одним преступлением может быть причинён вред, различный по характеру, одновременно.

На страницах научной уголовно-процессуальной литературы вред понимается в основном как «всякое умаление охраняемого правом блага, имущественного или неимущественного»⁴.

Вред может причиняться физическому лицу, что будет являться основанием для признания его потерпевшим. Физическое лицо – гражданин вне зависимости от гражданства. Иными словами, к категории физических лиц относятся граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства. Также не имеет значение по общему правилу и дееспособность, связанная с возрастом и физическим или психическим состоянием. В связи с этим при причинении вреда лицу, не обладающему в полном объеме дееспособностью, потерпевшим признается именно это лицо, а не родители, опекуны и другие лица.

Факт причинения вреда физическому лицу, как уже ранее было отмечено, является основанием для признания его потерпевшим (вред физический, имущественный и моральный).

Вместе с тем вред можно трактовать как негативные последствия посягательства на общественные отношения, связанные с охраной личности, общества и государства.

В судебном разбирательстве по одному делу установлено, что во время избиения А. своей сожительницы Б. последняя нанесла ему удар кухонным ножом в левую часть груди, тем самым причинив тяжкий вред здоровью. От полученных ранений А. скончался. По приговору суда Б. осуждена по ч. 4 ст. 111 УК РФ со взысканием с нее в пользу бюро судебно-медицинских экспертиз областного отдела здравоохранения 3204 руб., в пользу матери по-

¹ Корнеева А.Н. Проблема определения понятия «потерпевший» // Закон и право. 2009. № 8. С. 37.

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

³ О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве // Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.06.2010 № 17 // СПС КонсультантПлюс.

⁴ Муравский В.Ф. Становление и развитие в России института гражданско-правовой ответственности за причиненный вред // Юридический мир. 2013. № 4. - С. 23.



терпевшего 70 тыс. рублей в счет компенсации морального вреда и 5655 руб. в счет возмещения материального ущерба.

При этом необходимо учитывать, что лицо должно быть признано потерпевшим немедленно после доказывания факта причинения ему вреда в результате преступления. В этой связи Конституционный Суд Российской Федерации отметил, что по буквальному смыслу ч. 1 ст. 42 УПК правовой статус лица как потерпевшего устанавливается исходя из фактического его положения: он лишь процессуально оформляется постановлением дознавателя, следователя и суда о признании потерпевшим, но не формируется им¹. Об этом же указывается в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации, который признает, что лицо, которому преступлением причинен вред, приобретает предусмотренные уголовно-процессуальным законом права и обязанности с момента вынесения дознавателем, следователем, руководителем следственного органа, судом постановления о признании его потерпевшим. Вместе с тем, Пленум Верховного Суда России отмечает, что правовой статус лица как потерпевшего устанавливается, исходя из его фактического положения, и лишь процессуально оформляется постановлением, но не формируется им².

С корректностью формулировок, использованных Конституционным Судом России и Пленумом Верховного Суда России можно спорить. Формирование процессуального статуса не может не включать вынесение соответствующего процессуального акта³. Проблема состоит в том, что при наличии фактических оснований должностные лица, ведущие производство по делу, не всегда такой процессуальный акт выносят. В этой связи ч. 1 ст. 42 УПК необходимо дополнить предложением следующего содержания: «При наличии достаточных доказательств о причинении физическому или юридическому лицу вреда в результате совершения преступления дознаватель, следователь или суд обязаны немедленно вынести соответствующее постановление или определение».

Реализация права давать показания – одна из форм обеспечения государством доступа к правосудию (ст.52 Конституции) и реализации общего назначения уголовного судопроизводства – защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления (п.1 ч.1 ст.6 УПК). В процессе допроса потерпевший может, не ограничиваясь сообщением известных ему сведений, заявить ходатайство, отвод, т.е. реализовать иные (помимо сообщения относимых сведений) представленные ему законом права, что отражается в протоколе допроса и является показаниями, хотя и не доказательствами.

В ч.2 ст. 277 УПК содержится правило, согласно которому потерпевший с разрешения председательствующего может давать показания в любой момент судебного следствия. По мнению А.А. Петуховского Н.Г. Шурухнова данное положение должно распространяться и на предварительное расследование⁴. И с этим следует согласиться. Поэтому п. 2 ч. 2 ст. 42 УПК целесообразно изложить в следующей редакции: «давать показания в любой момент производства по делу. Ходатайство потерпевшего о допросе подлежит обязательному удовлетворению».

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 18 января 2005 г. № 131-О по запросу Волгоградского гарнизонного военного суда о проверке конституционности части восьмой статьи 42 УПК РФ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2005. № 24. Ст. 2424.

² О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве // Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 июня 2010 г. № 17 // Рос. газ. 2010. 7 июля.

³ Победкин А.В. Уголовно-процессуальное доказывание. М., 2009. - С. 299-300.

⁴ Петуховский А.А., Шурухнов Н.Г. Доказывание в уголовном судопроизводстве и порядок производства следственных действий. М. 2002. - С. 28.



Потерпевший вправе знать о предъявленном обвиняемому обвинении (п. 1 ч. 2 ст. 42 УПК), представлять доказательства (п. 4 ч. 2 ст. 42 УПК), участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя (п. 9 ч.2 ст. 42 УПК), знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела (п. 12 ч. 2 ст. 42 УПК), получать копии постановлений о возбуждении уголовного дела, признании его потерпевшим или отказе в этом, о прекращении уголовного дела, приостановлении производства по уголовному делу, а также копии приговора суда первой инстанции, решений судов апелляционной и кассационной инстанций (п. 13 ч. 2 ст. 42 УПК). Наличие этих прав у потерпевшего неизбежно влияет на предмет его показаний.

В предмет показаний потерпевшего законодатель включил сведения о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, в том числе о взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым (ч.2 ст.78).

Р.В. Костенко верно указывает, что определение понятия «показания потерпевшего» предполагает совершенно любые по содержанию сведения, сообщенные на допросе¹. С его точки зрения ст. 78 УПК необходимо уточнить, указав, что сведения должны устанавливать наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела».

Мы солидарны с тем, что любые обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела должны быть доказаны², поэтому если бы усматривалась необходимость унифицировать предмет показаний потерпевшего, то вполне достаточно было бы определить его через «обстоятельства, имеющие значение при производстве по уголовному делу» или «обстоятельства, подлежащие доказыванию», что представляет собой тождественные понятия. Именно такой путь предлагает С.И. Леонов – предмет допроса³ потерпевшего должен быть унифицирован путем указания на то, что он может быть допрошен о любых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного судопроизводства по данному делу, в том числе об их взаимоотношениях с иными участниками судопроизводства. Соответствующие изменения С.И. Леонов предлагает внести в ч. 2 ст. 78 УПК⁴.

Не выполнение такой обязанности может привести к тому, что лицо в первую очередь не сможет реализовать свое право быть допрошенным в качестве потерпевшего, существенно ограничит предмет показаний (в том числе за счет невозможности дачи показаний относительно предъявленного обвинения, возникшего подозрения).

Анализируя особенности показаний потерпевшего, отдельные авторы относят к их предмету выводы, объяснения по поводу обстоятельств дела и мнения о них⁵.

Анализ уголовных дел показывает, что практически в более 85% случаев допроса потерпевших в их показаниях содержатся сведения, не только отражающие обстоятельства, входящие в предмет показаний, но и оценочные высказывания, выводы и предположения. Едва ли не стандартным вопросом к потерпевшему стал вопрос о том, кого он подозревает в

¹ Костенко Р.В. Костенко Р.В. Проблемы правовых последствий нарушения правил допустимости доказательств в уголовном процессе // Современное право. 2014. - С. 34.

² Победкин А.В. Уголовно-процессуальное доказывание. М., - С. 111.

³ Полагаем, предмет допроса и предмет показаний могут рассматриваться как тождественные понятия, т.е. обстоятельства, о которых могут быть заданы вопросы, с тем замечанием, что показания могут быть даны не только на допросе и очной ставке, но и в ходе предъявления для опознания.

⁴ Леонов С.И. Леднев А.Е. Показания свидетеля как уголовно-процессуальное доказательство: дис....канд. юрид. наук.- Новгород, 2006. С. 104.



совершении преступления. Показания свидетеля, как и показания потерпевшего, в части предположений не могут иметь доказательственного значения, т.к. не представляют собой сведения о фактах, однако входят в содержание показаний.

Отсюда представляется сформулировать ч. 2 ст. 78 УПК следующим образом: «Потерпевший может быть допрошен относительно возникшего подозрения, предъявленного обвиняемому обвинения, имеющихся в уголовном деле доказательств, а также о любых обстоятельствах, имеющих значение при производстве по уголовному делу».

ЕГОРОВ Д.А.

Доцент кафедры административной деятельности органов внутренних дел факультета милиции Академии МВД Республики Беларусь,
кандидат юридических наук, подполковник милиции.
E-mail: d.a.egorovv@gmail.com

НЕКОТОРЫЕ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫХ РЕЖИМОВ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Административное право, регулируя общественные отношения в сфере государственного управления, своим основным назначением имеет обеспечение эффективной реализации конституционного назначения механизма исполнительной власти, что обуславливает влияние конституционных норм на формирование административно-правовых режимов. Определяющее значение при этом имеют нормы, закрепляющие цели введения и сферу функционирования административно-правовых режимов; основы организации и деятельности субъектов режима, их место в механизме государства; права и свободы человека, реализуемые в режимных сферах, юридические механизмы их защиты; основания, порядок, пределы ограничения и приостановления прав и свобод человека в режимных условиях. При этом важным представляется и то, что соответствие административно-правовых режимов конституционным принципам и нормам служит дополнительной гарантией конституционной законности.

Ценностно-ориентирующее значение в определении целей административно-правовых режимов принадлежит провозглашенному в Конституции Республики Беларусь (далее – Конституция) положению, согласно которому человек, его права, свободы и гарантии их реализации являются высшей ценностью и целью общества и государства (часть первая статьи 2). Указанная норма предполагает построение модели прав человека, в которой «во главу угла ставятся права человека, а ценности общего блага трактуются как условие их реализации¹. Данное положение было закреплено во Французской декларации прав человека и гражданина 1879 года: «цель всякого политического союза – обеспечение естественных и неотъемлемых прав человека» (статья 2), а также нашло отражение во Всеобщей декларации прав человека (статья 2), Международном пакте о гражданских и политических правах (часть первая статьи 2), Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах (статья 2), Конвенции о защите прав человека и основных свобод (статья 1). Постановка целей административно-правовых режимов, следовательно, должна осуществляться с учетом

¹Лапаева, В.В. Критерии ограничения прав человека и гражданина в Конституции Российской Федерации / В.В. Лапаева // Государство и право. – 2013. – № 2. – С. 14 – 24.



содержания изложенных положений, являющихся ориентиром для правотворческой и правоприменительной практики в сфере государственного управления.

Важно подчеркнуть, что введение административно-правовых режимов связано с изменением административно-правового статуса и порядка функционирования субъектов, наделенных государственно-властными полномочиями, с вторжением государства в сферу прав и свобод человека и преимущественно направлено на обеспечение публичных интересов. Указанное обстоятельство обусловлено сущностью административного права, как отрасли публичного права, фиксирующей и обеспечивающей публичные интересы в рамках общественных отношений, входящих в его предмет. Вместе с тем, как представляется, реализация публичного интереса в административно-правовой сфере своим назначением имеет не доминанту общего над частным, государственного над индивидуальным, но предполагает формирование условий для реализации прав и свобод человека, как высших конституционных ценностей. Об этом свидетельствуют и нормы Основного Закона, возлагающие на государство ответственность перед гражданином за создание условий для свободного и достойного развития личности (часть вторая статьи 2).

Изложенное, однако, не означает тождественность публичных и частных интересов, а лишь подчеркивает их диалектическую взаимосвязь, состоящую в том, что стабильное функционирование государства и его институтов выступает объективной предпосылкой для реализации человеком своих прав и свобод, надлежащее обеспечение которых, в свою очередь, свидетельствует об эффективности государственной власти. Административно-правовое регулирование, соответственно, обеспечивает баланс между приоритетом реализации публичных интересов государства и обеспечением прав и свобод человека.

Следует отметить и то обстоятельство, что государство, как сложноорганизованная, открытая, динамическая система, в процессе своего развития неизбежно сталкивается с изменениями общественных отношений, обусловленными воздействием факторов внутренней и внешней среды, что с правовой точки зрения предопределяет необходимость формирования особых подходов к их правовому регулированию и служит объективной предпосылкой для формирования административно-правовых режимов. При этом указанные изменения могут быть эволюционными, прогнозируемыми, либо, напротив, – нести в себе угрозу основам конституционного строя. К последним конституционные нормы относят стихийные бедствия, катастрофы, беспорядки, сопровождающиеся насилием либо угрозой насилия со стороны группы лиц и организаций, в результате которых возникает опасность жизни и здоровью людей, территориальной целостности и существованию государства (пункт 22 части 1 статьи 84), а также военную угрозу или нападение на Республику Беларусь (пункт 29 части 1 статьи 84). Наступление таких обстоятельств выступает фактическим основанием для введения особых правовых режимов чрезвычайного, военного положения, являющихся, в сущности, административно-правовыми. В этой связи в науке административного права распространение получил подход, в соответствии с которым административно-правовой режим рассматривается преимущественно как вынужденная мера, относящаяся к особым ситуациям в функционировании субъектов административного права, направленная на преодоление негативных явлений в соответствующей сфере государственного управления¹. Данный подход, обусловленный узкоотраслевым характером исследований, представляется дискуссионным, поскольку исключает применение режимных правовых средств к общественным отношениям, не подпадающим под указанные характеристики и, соответственно, не позволяет

¹Административное право : учебник / Под. ред. Ю.М. Козлова, Л.Л. Попова. – М. : Юристъ, 2001. – С. 468.



использовать регулятивные, охранительные возможности административно-правовых режимов в иных сферах государственного управления.

Вместе с тем, в пользу расширитального толкования свидетельствуют конституционные нормы, не содержащие в прямой постановке оснований для введения административно-правовых режимов, но не исключающие возможность их формирования на подконституционном уровне. В данном контексте заслуживают внимания положения Основного Закона, являющиеся базовыми для установления административно-правовых режимов иностранных граждан и лиц без гражданства (статья 11); вынужденной миграции (статья 12); инвестиций (части вторая, четвертая, пятая статьи 13); свободных экономических зон; противодействия монополистической деятельности (части вторая, четвертая, пятая статьи 13; части вторая и третья статьи 44); объектов, находящихся только в собственности государства (части шестая и седьмая статьи 13); отдельных видов деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства (часть седьмая статьи 13); обеспечения национальной безопасности, общественного порядка (статья 23); государственной защиты детей в неблагополучных семьях (части первая, третья, четвертая статьи 32); защиты государственных секретов (часть третья статьи 34); налогообложения (статья 56, часть вторая статьи 132, часть вторая статьи 133).

Широкая трактовка конституционно-правовых предпосылок для введения административно-правового режима обусловлена диалектической взаимосвязью исследуемого феномена с родовым понятием «правовой режим», сущность которого заключается в формировании особого порядка правового регулирования общественных отношений, состоящего в применении комплекса правовых средств, юридическое содержание которых обусловлено особым сочетанием способов правового регулирования, находящихся в их основе¹. При этом в зависимости от содержания общественных отношений в административно-правовом режиме преобладают те или иные способы – предписания, запреты, дозволения, что обуславливает особый порядок правового регулирования, особенности режимных правовых средств, а также является первичным основанием для классификации административно-правовых режимов на общие и специальные. Подчеркнем, что административно-правовой режим, основанный на методе централизованного, императивного воздействия, характеризуется широким использованием предписаний и запретов (особенно это характерно для режимов, устанавливаемых в сфере обеспечения национальной безопасности, общественного порядка), что выражается в четком закреплении правового статуса субъектов режима, определении порядка и пределов их деятельности в режимных сферах. Вместе с тем, специальные режимы могут состоять как в применении дополнительных запретов и обязательств (режимы чрезвычайного и военного положения), так и в предоставлении субъектам правоотношений дополнительных прав, преференций, льгот, создании благоприятных условий деятельности. Примером тому служит отмеченный выше административно-правовой режим свободной экономической зоны, предусматривающий более благоприятные, чем общеустановленные, условия для осуществления инвестиционной и предпринимательской деятельности. В необходимых случаях вышеуказанные способы могут сочетаться со стимулированием субъектов административно-правовых отношений, что характерно для административно-правовых режимов, устанавливаемых в экономической сфере, направленных на создание благоприятных условий для

¹Алексеев, С.С. Восхождение к праву. Поиски и решения / С.С. Алексеев. – М. : Издательство норма, 2001. – С. 334.



субъектов хозяйствования (к примеру, специальный административно-правовой режим налогообложения).

Кроме того, в соответствии с Конституцией государство обязано принимать все доступные ему меры для создания внутреннего и международного порядка, необходимого для полного осуществления прав и свобод граждан Республики Беларусь (часть первая статьи 59), что в контексте рассматриваемой проблематики предопределяет необходимость формирования в рамках административно-правовых режимов комплекса правовых и организационных мер, представленных совокупностью нормативных правовых актов и системой субъектов соответственно.

Правовую основу административно-правовых режимов составляют Конституция и законы Республики Беларусь, декреты и указы Президента Республики Беларусь, нормативные правовые акты органов государственного управления, акты местных исполнительных и распорядительных органов, международные договоры. Регламентация правового режима может осуществляться в различных по юридической силе нормативных правовых актах, вместе с тем именно законодательное оформление позволяет комплексно, на основе общих принципов выстроить целостную систему правовых средств. Законодательные режимные нормы могут носить бланкетный, отсылочный характер, режиму может быть посвящен не весь закон, а лишь его раздел, глава, отдельная статья. В нормативных правовых актах устанавливаются цели и задачи режима, предмет режимного административно-правового регулирования, временные и территориальные параметры режима, полномочия специальных субъектов, связанные с формированием и обеспечением режима, особенности правового положения субъектов, не наделенных государственно-властными полномочиями, объекты режима, порядок реализации субъективных прав и обязанностей, система контроля и надзора за соблюдением режимных правил, меры административно-правового принуждения, система юридических гарантий функционирования.

Кроме того, в соответствии с Конституцией в Республике Беларусь устанавливается принцип верховенства права (часть первая статьи 7). Конституция обладает высшей юридической силой. Законы, декреты, указы и иные акты государственных органов издаются на основе и в соответствии с Конституцией (часть первая статьи 137). В связи с этим, нормативные правовые акты, вводящие в действие и обеспечивающие функционирование административно-правовых режимов, должны не только обеспечивать реализацию конституционных принципов и норм, но и посредством детализации и конкретизации конституционных положений развивать их потенциал.

Кроме того, в Конституции закреплено, что Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства (часть первая статьи 8), что обуславливает влияние международных норм на формирование административно-правовых режимов. Как отмечают отдельные исследователи, в основе административно-правовых режимов находится суверенная концепция безопасности, обусловленная совокупностью внутренних политических, экономических, социальных факторов, учитывающая соответствующие условия существования мирового сообщества¹.

Вместе с тем подчеркнем, что в таких сферах как борьба с терроризмом, нераспространение оружия массового уничтожения, безопасность объектов использования атомной энер-

¹Рушайло, В.Б. Специальные административно-правовые режимы в Российской Федерации : дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.14 / В.Б. Рушайло. – М., 2004. – л. 38.



гии, ядерная, радиационная, экологическая безопасность, становление международных и национальных режимов взаимосвязано и осуществляется путем разработки, принятия, ратификации международных соглашений, определения механизмов их реализации на национальном уровне и направлено на консолидацию усилий государств по обеспечению безопасности в глобальном, региональном и локальном масштабах.

В совокупности с правовой основой ключевое значение для административно-правового режима играет организационная основа, представляющая собой систему субъектов, наделенных государственно-властными полномочиями по введению и обеспечению функционирования административно-правового режима.

В данном контексте принципиальное значение имеют конституционные нормы, закрепляющие основу правового статуса Президента Республики Беларусь (статья 79), полномочия Главы государства по реализации задач и функций в сфере государственного управления (статья 84), в том числе по введению отдельных административно-правовых режимов (пункт 22 части 1 статьи 84; пункт 29 части 1 статьи 84); полномочия Правительства Республики Беларусь по обеспечению прав и свобод граждан, защите интересов государства, национальной безопасности и обороноспособности, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью (пункт 5 части 1 статьи 107); основу правового статуса органов местного управления и самоуправления, которые в пределах своей компетенции и в порядке, установленном законодательством, участвуют в обеспечении функционирования отдельных видов режимов (статьи 120 – 122).

При этом важным представляется и то, что правоотношения в сфере административно-правовых режимов являются, по сути, организационными, в рамках которых с учетом содержания и особенностей конкретного режима создаются новые режимные органы, а также в действующих органах государственного управления формируются структурные подразделения, наделяемые полномочиями по обеспечению функционирования режима, что вытекает из содержания конституционных полномочий Президента в области определения структуры и системы органов государственного управления (пункты 5 и 7 части 1 статьи 79) и организационных полномочий Правительства.

Помимо органов государственного управления субъектами административно-правовых режимов также выступают вовлеченные в сферу его функционирования граждане, иностранные граждане, лица без гражданства, юридические лица, индивидуальные предприниматели, общественные объединения. В связи с этим необходимо обратить внимание на то, что введение режимов влечет за собой изменения в их административно-правовом статусе, заключающиеся в наделении органов государственного управления дополнительными полномочиями, ограничении прав, возложении новых обязанностей на других субъектов административного права¹, либо, напротив, состоящие в предоставлении последним исключительных прав, льгот и преимуществ.

В соответствии с принципом верховенства права данные изменения должны осуществляться на основе Конституции, провозглашающей, что ограничение прав и свобод личности допускается только в случаях, предусмотренных законом, в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц. Никто не может пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону (статья 23).

¹Беляева, Г.С. Правовой режим в общетеоретическом измерении / Г. С. Беляева. – М. : Юрлитинформ, 2013. – С. 468–469



Указанные нормы определяют конституционно-правовые критерии ограничения прав и свобод человека, что обуславливает необходимость соблюдения на законодательном и правоисполнительном уровнях оснований и пределов таких ограничений.

В контексте изложенных норм основанием для ограничения прав и свобод человека в рамках административно-правовых режимов выступает необходимость защиты конституционно значимых ценностей, представленных совокупностью публичных (национальная безопасность, общественная безопасность, нравственность, здоровье населения) и частных интересов (прав и свобод других лиц). В свою очередь пределы таких ограничений, по справедливому утверждению В.В. Лапаевой, должны определяться с учетом требований соразмерности между степенью ограничения прав и необходимостью защиты указанных конституционных ценностей, а также требований сохранения существа (содержания) права¹.

С учетом изложенного необходимо обратить внимание на правовую позицию Конституционного Суда Республики Беларусь, который в своем Решении от 8 июля 2015 г. № Р-1001/2015 «О соответствии Конституции Республики Беларусь Закона Республики Беларусь «О Государственном комитете судебных экспертиз Республики Беларусь» указал, что в Конституции закреплена возможность не умаления или отрицания прав и свобод, а их ограничения, то есть определения на уровне закона конкретных пределов осуществления прав и свобод. При этом ограничения должны устанавливаться законодателем не произвольно, а на основе Конституции и закрепленных в ней таких ценностей, как верховенство права, равенство и справедливость, в соответствии с конституционно значимыми интересами. Ограничения, какими бы ни были основания для их установления, не должны искажать сущности конституционных прав и свобод, приводить к утрате их реального содержания, а должны применяться в установленных законом случаях и быть социально оправданными, адекватными и соразмерными защищаемым общественным и государственным интересам, правам и свободам других лиц².

Таким образом, проведенное исследование позволяет сделать следующие выводы:

1. Провозглашенный в Конституции, международных правовых актах человекоцентристский подход к правам и свободам человека, заключающийся в формировании условий для их реализации посредством обеспечения публичного интереса, предопределяет цели административно-правового режима, выражющиеся в сбалансированном обеспечении публичных интересов с одной стороны, прав и свобод человека с другой. При этом проблема соотношения публичного и частного интересов должна решаться не в противопоставлении человеко- и системоцентристской моделей прав, а во взаимодействии и согласованности интересов личности, общества и государства.

2. Сфера функционирования административно-правового режима должна быть определена рамками предмета административного права, общественными отношениями, складывающимися в сфере государственного управления, что согласуется, в том числе, с нормами Конституции, прямо предусматривающими основания для введения административно-правовых режимов чрезвычайного и военного положения, так и не исключающими возможность формирования особого порядка административно-правового регулирования в иных сферах государственной и общественной жизни.

¹Лапаева, В.В. Указ. соч. С. 24.

²О соответствии Конституции Республики Беларусь Закона Республики Беларусь «О Государственном комитете судебных экспертиз Республики Беларусь» [Электронный ресурс]: решение Конституц. Суда Респ. Беларусь от 8 июля 2015 г. № Р-1001/2015 // КонсультантПлюс. Беларусь. / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.



3. Конституционно-правовое опосредование правовых и организационных элементов административно-правовых режимов состоит в закреплении иерархичной, многоуровневой системы нормативных правовых актов, составляющих его правовую основу, придании приоритетного значения закону, как главному регулятору общественных отношений в исследуемой сфере, обеспечении соотношения международных и национальных стандартов в режимных сферах, определении системы субъектов и их полномочий.

4. Закрепляемые на законодательном уровне правовые средства, ограничивающие права и свободы человека в рамках административно-правовых режимов, должны отвечать критериям законности, равенства и справедливости, социальной необходимости, быть пропорциональны уровню угроз публичным и частным интересам, соразмерны защищаемым ценностям и не вести к утрате реального содержания конституционных прав и свобод.

ЗАРИПОВА Г.С.

Донишкадаи иқтисод ва савдои Донишгоҳи давлатии тиҷорати Тоҷикистон
дар шаҳри Хӯҷанд

САНАДҲОИ СУДИ ҲАКАМӢ ВА ТАРТИБИИЧРОИ ОНҲО

Судҳои ҳакамӣ парвандаро (баҳсҳоро) баррасӣ ва ҳал намуда, як қатор ҳаракатҳои мурофиавиро оид ба татбиқ намудани меъёрҳои хуқуқи моддӣ ва хуқуқи мурофиавӣ иҷро мекунанд. Ин ҳаракати суд дар шакли санадҳои судӣ ё протокол ба таври хаттӣ қайд карда мешавад.

Қарорҳои суди ҳакамӣ ҳамчун санади судӣ ба ду намуд тақсим мешавад: ҳалномаи судӣ, яъне қарори ҳакамӣ, ки тавассути он парванда моҳиятан ҳалли худро мейбад ва таъинот, яъне қарори суди ҳакамӣ, ки парванда моҳиятан ҳал намешавад.

Ҳалномаи судӣ – ин қарори суди ҳакамӣ мебошад, ки баҳсро моҳиятан ҳал намуда, дар намуди ҳалнома қабул карда мешавад. Ҳалнома аз номи суди ҳакамӣ қабул карда мешавад. Ҳалномаҳои суди ҳакамӣ ин санади суди ҳакамӣ буда, онро суди ҳакамӣ дар асоси далелҳое, ки дар рафти баррасии моҳиятани парванда исботи худро мейбанд, қабул мекунад. Яъне, суди ҳакамӣ даъворо пурра ё қисман қонеъ мекунад ё даъворо рад мекунад. Ҳалнома ин санади адолати судӣ мебошад, ки дар натиҷаи он ҳокимияти судӣ аз чониби суд ба амал бароварда мешавад, новобаста аз он, ки ин санади мақомоти гайридавлатӣ (яъне гайрисудӣ) мебошад ва мутобики қонун ба ўваколат дода шудааст¹ (мод. 32 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ»).

Дар ҳалнома давраҳои фаъолияти суд оид ба татбиқи хуқуқ дарҷ мейбад:

- а) муайян кардани мазмуни муносибатҳои баҳсӣ ва табдили онҳо ба ҳолати баҳсӣ;
- б) муайян намудани маъёрҳои хуқуқ, ки ба баҳсҳои муносибатҳои моддӣ татбиқ мешавад;
- в) муайян намудани доираи хуқуқ ва вазифаҳои субъектони муносибатҳои хуқуқӣ аз чониби суд.

Ҳалномаи суди ҳакамӣ дорои якчанд нишонаҳои хоси худ мебошанд.

I. Ҳалнома ин санади мақомоти гайрисудӣ аст.

II. Ҳалнома санади хуқуқтабиқунанда мебошад, ки дар як вақт дар худ амр ва тасдиқуниро таҷассум мекунад. Амр дар ҳалномаи суди ҳакамӣ ин ҳарактери

¹ Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ» аз 5.01.2008с.



ҳокимиятӣ доштани ҳалномаи суди ҳакамиро нишон медиҳад. Таасиқкунӣ бошад дар ҳалнома ин аз ҷониби суди ҳакамӣ аз байн бурдани баҳси бамиёномада, муайян намудани ҳуқӯқ ва вазифаҳои субъектҳои муносибатҳои моддию-ҳуқӯқӣ мебошад.

III. Ҳалномаи суди ҳакамӣ ин санади мурофиавӣ аст, яъне ҳучҷатест, ки дар шакли муайян бо тартиби муайянкардаи қонун қабул карда мешавад ва бояд ба талаботи қисми 2 моддаи 33 Қонуни ҶТ «Дар бораи судҳои ҳакамӣ» ҷавобгӯй бошад.

Ҳалнома ҳамчун ҳучҷати алоҳида аз ҷониби ҳакамон (ҳакам) ба таври хаттӣ тартиб дода мешавад. Матни он бояд ба ҳамаи масъалаҳое, ки тарафҳо гузоштаанд, пурра ва ҳаматарафа моҳиятан ҷавобгӯй бошад ва ба саволҳои гузошташуда ҷавоби мукаммал дихад. Ҳалнома бояд дуруст тартиб дода шуда, муайян ва фахмо ифода карда шавад.

Талаботи марбут ба ҳалнома ин қонунӣ ва асоснок будани он мебошад.

Қонунӣ будани ҳалномаи суди ҳакамӣ аз мутобиқат кардани ҳалномаи суди ҳакамӣ ба талаботи меъёрҳои ҳуқӯқии моддӣ ва мурофиавӣ мебошад, ки суди ҳакамӣ дар вақти баррасии парванда ба роҳбарӣ гирифтааст, фахмида мешавад.

Ҳалномаи суди ҳакамӣ дар ҳамон вақт асоснок ҳисобида мешавад, ки агар дар он ҳамаи ҳолатҳои вобаста ба парванда зарурбуда дар вақти баррасӣ муайян шудаанд ва далелҳо бароитасдиқи онҳо оварда шудаанд, хулосаи объективона қабул шудааст.

Ҳамин тариқ, асоснокии ҳалнома иборат аст аз:

- а) дуруст муайян намудани ҳамаи ҳолатҳо, ки барои парванда аҳмият доранд, яъне предмети исботкунӣ;
- б) исботи ин ҳолатҳо;
- в) дар асоси хулосаи суди ҳакамӣ муайян намудани ҳолатҳо.

Талаботи шакли мурофиавӣ ба ҳалномаи суди ҳакамӣ ба қонунӣ будани он вобастагӣ дорад.

Шакли мурофиавӣ ҳамчун талабот ба ҳалномаи суди ҳакамӣ аз ду талаботи асосӣ иборат аст.

Якум, ин риояқуни шакли мурофиавӣ аз нуқтаи назари риоя кардани тартиби қабули ҳалнома.

Дуюм, риоя кардани шакли мурофиавӣ аз нуқтаи назари талабот ба ҳалномаи суди ҳакамӣ ҳамчун ҳучҷат.

Ҳамчун ҳучҷати мурофиавӣ, ки қувваи ҳуқӯқӣ дорад, ҳалномаи суди ҳакамӣ мутобиқи талаботи қисми 2 моддаи 33 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ» бояд дорои реквизитҳои зерин бошад:

- Вақти қабули ҳалнома;
- Ҷои муҳокимаи ҳакамӣ, ки мутобиқи моддаи 33 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ» муайян карда шудааст;
- Ҳайати суди ҳакамӣ ва тартиби ташкилион;
- Ном ва маҳалли воқеъ гаштани ташкилоте, ки тарафҳои муҳокимаи ҳакамӣ мебошанд;
- Ному насаб, чой истиқомат ва ҷои кори соҳибкорони инфиродӣ-шахсони воқеие, ки тарафҳои муҳокимаи ҳакамӣ мебошанд;
- Созишномаи ҳакамӣ ё тавзехоти ҳакамӣ;
- Талаби даъвогар ва изҳори норозигии ҷавобгар, дарҳости тарафҳо;
- Ҳолатҳои парванда, ки суди ҳакамӣ муқаррар намудааст, далелҳо, ки хулосаҳои суди ҳакамӣ ба онҳо асос ёфтаанд, қонунҳо ва дигар санадҳои меъёрии ҳуқӯқӣ, санадҳои ҳуқӯқии байналмиллалие, ки Тоҷикистон эътироф намудааст ва



анъанаҳои муомилоти корӣ, ки суди ҳакамӣҳангоми қабули ҳалнома ба роҳбарӣ гирифтааст.

Ҳалномаи суди ҳакамӣ аз қисмҳои муқаддимавӣ, баёнӣ, асосноккунӣ ва хulosавӣ иборат мебошад.

Дар қисми муқаддимавии ҳалнома бояд маҳалли қабули ҳалнома, ному наасби ҳакамон (ҳакам), котиби маҷлиси судӣ, тарафҳо, дигар шахсоне, ки дар баррасии ҳакамӣ даъват шудаанд, мавзӯи баҳс ва талаботи пешниҳодшуда дарҷ карда мешавад.

Дар қисми баёни ҳалнома талаби даъвогар, норозигии ҷавобгар (даъвои муқобили даъво) ва баёноти шахсони иштирокҳои парванда дарҷ карда мешавад. Агар даъвогар дар рафти баррасии судӣ асос ё предмети даъворо тағиیر дода бошад, яъне миқдори онро кам ё зиёд кунад, ҳатман бояд дар қисмати баёнӣ дарҷ карда шавад.

Дар қисми асосноккунии ҳалномаи суди ҳакамӣ бояд ҳолатҳои парванда, ки суди ҳакамӣ муқаррар намудааст, далелҳое, ки хulosai суд оид ба ҳолати мавҷуда ба ин далелҳо асос ёфтаанд, ваҷҳҳое, ки дар асоси онҳо суд ин ё он далелро рад кардааст, қонуне, ки суд ба роҳбарӣ гирифтааст, бояд дарҷ карда шавад.

Дар ҳолати аз ҷониби ҷавобгар эътироф шудани даъво дар қисми асосноккунии ҳалнома танҳо эътирофи даъво зикр карда мешавад. Ҳангоми рад кардана даъво дар қисми асосноккунии ҳалнома ҳолатҳое, ки дар асоси онҳо даъво рад карда мешавад, бояд дарҷ карда мешавад.

Дар қисми хulosavии ҳалнома бояд хulosai суди ҳакамӣ дар ҳусуси пурра ё қисман қонеъ намудан ё рад намудани даъво, тақсими ҳароҷоти судӣ, мӯҳлат ва тартиби иҷрои ҳалномаи суди ҳакамӣ дарҷ карда мешавад.

Моҳияти қисми хulosavии ҳалнома аз дуруст ва аниқ тартиб додани он барои иҷрои ҳалномаи суди ҳакамӣ дар оянда вобастагӣ дорад.

Ҳалномаи суди ҳакамӣ бо аксарияти овозҳои ҳакамони ҳайати суди ҳакамӣқабул карда мешавад. Ҳалнома дар маҷлиси суди ҳакамӣ эълон карда мешавад. Суди ҳакамӣхуқӯк дорад, ки танҳо қисми хulosavии ҳалномаро эълон намояд. Агар тарафҳо дар созишинаи ҳакамӣ мӯҳлати фиристодани ҳалномаро муайян накарда бошанд, ҳалнома ба тарафҳо дар давоми 15 рӯз пас аз эълон кардана қисми хulosavии ҳалнома фиристода мешавад.

Суди ҳакамӣ дар ҳолатҳои зарурӣ метавонад, қабули ҳалномаро мавқуф гузорад ва тарафҳоро барои гузаронидани маҷлиси иловагӣ даъват намояд. Муҳокимаи судӣ бо тартиби муайяннамудаи қонун гузаронида шуда, баъд аз он ҳалнома қабул карда мешавад. Ҳалномаи суди ҳакамӣ дар маҳалли баргузории муҳокимаи ҳакамӣ аз рӯзи ба имзо расидан қабулшуда ҳисобида меёбад.

Тараф ё тарафҳо, агар дар созишина мӯҳлати дигар муайян нашуда бошад, пас аз 10 рӯзи гирифтани ҳалномаи суди ҳакамӣ бо ариза ба ҳамон суди ҳакамӣ муроҷиат намуда, нисбати талаботи дар рафти муҳокимаи ҳакамӣ пешниҳодшуда, вале дар ҳалнома дарҷ наёфта ва барои қабули ҳалномаи иловагӣ муроҷиат менамоянд. Аризай мазкурро суди ҳакамӣ, ки баҳсро баррасӣ намудааст, бояд дар давоми 10 рӯз пас аз гирифтани ариза баррасӣ намояд. Аз натиҷаи баррасии он суди ҳакамӣ ҳалномаи иловагӣ қабул мекунад, ки он ҷузъи таркибии ҳалномаи суди ҳакамӣ мебошад ё дар барои қонеъ накардана муроҷиат таъинот қабул мекунад.

Мутобики моддаи 35 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ» дар ҳолати нофаҳмо будани ҳалнома ва дар асоси аризай яке аз тарафҳо суди ҳакамӣ, ки ҳалномаро қабул кардааст, метавонад ҳалномаро шарҳ дихад. Ҳалномаро суди ҳакамӣ бе тағиир додани мазмуни он бояд шарҳ дихад. Аз рӯи ариза оид ба шарҳ додани ҳалнома таънилот дар бораи шарҳ додани ҳалнома қабул карда мешавад, ки он



чузъи таркибии ҳалномаи суди ҳакамӣ мебошад. Дар ҳолати даст кашидан аз шарҳи ҳалнома низ таъинот қабул карда мешавад.

Қонун барои аз байн бурдани саҳву иштибоҳ ё ғалатҳои арифметикӣ, ки дар ҳалнома омадааст, ба суди ҳакамӣ дар асоси аризаи тарафҳо ё бо ташабbusи худи суд ислоҳ карданро иҷозат додааст. Дар ҳолати аз ҷониби тарафҳо муайян кардани иштибоҳу ғалатҳо онҳо метавонанд бо ариза ба суде, ки ҳалномаҳоро қабул кардааст, муроҷиат менамояд. Суд аризаи воридшударо дида баромада, факат он иштибоҳ ё ғалатҳоеро, ки моҳияти ҳалномаро дигар намекунонад, метавонад ислоҳ намояд. Дар намуди ислоҳи иштибоҳҳо суд ҳуқуки тағиیر додани принсипи ҳисоби заарҳоро надорад. Масъалаи мазкур ба мисли шарҳи ҳалнома бо иштироки тарафҳо дар маҷлиси суди ҳакамӣ баррасӣ мегардад. Оид ба ислоҳи саҳву иштибоҳ ва ғалатҳои арифметикии ҳалнома аз ҷониби суди ҳакамӣ таъинот қабул карда мешавад, ки он чузъи таркибии ҳалнома ба ҳисоб меравад.

Ҷӣ тавре дар боло қайд гардид, санадҳои суди ҳакамӣ дар ду намуд қабул карда мешаванд. Яке аз намудҳои санади суди ҳакамӣ ҳалномаи суди ҳакамӣ буда, санади дигари суди ҳакамӣ ин таъиноти суди ҳакамӣ мебошад.

Таъинот ин қарори суди ҳакамӣ буда, ҳаракати ҳакамонро (ҳакамро) дар рафти баррасии парвандаи ҳакамӣ мустаҳкам мекунад. Бо таъиноти суди ҳакамӣ саволҳои пайдошударо нисбати баррасии парванда ҳал мекунад.

Таъиноте, ки аз ҷониби суди ҳакамӣ қабул карда мешавад, аз рӯи мазмунашон ғуногун мебошад.

Таъинот ҳаракатҳои иштирокчиёни парвандаро оид ба ҳуқуки мурофиавӣ ва иҷрои вазифаҳои онҳоро дар бораи ҷавоб ба пешниҳодҳо; оид ба раддия; ҳамроҳ кардани далелҳо; дар бораи таъин кардани экспертиза; даъвати шоҳидон; оид ба таъмини далелҳо дар бар мегирад.

Таъинотро метавон ба ду гуруҳчудо кард: оид ба масъалаҳои тайёрӣ ва пешгирий кардан.

Гурӯҳи якуми таъинот саволҳои алоҳидаи мурофиавиро дар рафти баррасии парванда ҳал мекунад, ҳаракатҳои суд ва шахсонеро, ки дар мурофиа иштирок мекунанд, дар бар мегирад. Таъинот рафти мурофиаро тағиир намедиҳад, ба мисли таъинот оид ба таъмини даъво; оид ба талаби далелҳо.

Таъиноти гурӯҳи дуюм, яъне пешгирий кардан дар ҳолатҳое, ки қонун муайян кардааст, қабул карда мешавад: таъинот оид ба қабул намудани даъво; оид ба қатъ кардани истеҳсолоти парванда (моддаи 38 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ»).

Суди ҳакамӣ аз рӯи масъалаҳое, ки ба моҳияти баҳс даҳл надоранд, таъинот қабул мекунад.

Таъинот бояд ба реквизитҳо ҳалномаи суди ҳакамӣ, ки дар қисми 2 моддаи 33 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ» нишон дода шудааст, мувофиқ бошад.

Бо қабули ҳалномаи суди ҳакамӣ муҳокимаи ҳакамӣ ба охир мерасад ва тарафҳо, агар созишномаи ҳакамӣқатъияти қарори суди ҳакамиро пешбинӣ накарда бошад, тарафе, ки ба ҳалномаи қабулшуда розӣ нест, метавонад дар давоми се моҳ ба суди босалоҳият дар бораи бекор кардани ҳалномаи суди ҳакамӣ бо ариза муроҷиат намояд.

Тартиби пешниҳод кардани ариза ва баррасии он аз ҷониби суди босалоҳият мутобиқи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон баамалбаровардамешавад.

Ҷӣ тавре, ки маълум шуд, муҳокимаи суди ҳакамӣ дар асоси созишномаи тарафҳо сурат мегирад. Инчунин дар созишнома тарафҳо оид ба иҷрои ҳалнома низ ба



мувофиқа меоянд ва умуман ҳалномаи суди ҳакамӣ аз ҷониби тарафҳо ихтиёrona ичро карда мешавад ва мӯҳлати ичрои он дар ҳалнома муайян карда мешавад.

«Ҳолатҳое ба миён меоянд, ки ҳалнома ихтиёран ичро карда намешавад ва аз ин лиҳоз оид ба ичрои ҳатмии ҳалномаи судӣ дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳоиҳакамӣ» таъкид шудааст, ки ин эътибори ҳалномаи суди ҳакамиро мустаҳкам мекунад. Оид ба ичрои ҳатмии ҳалномаи суди ҳакамӣ дар Кодекси мурофиаи гражданини Ҷумҳурии Тоҷикистон, Кодекси Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи мурофиаи судии иқтисодӣ» ва Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи истеҳсолоти ичро» моддаҳои алоҳида пешбинӣ шудаанд. Муҳим он аст, ки судҳои босалоҳият бояд мустақилияти муҳокимаи ҳакамиро ҳамчун як тарзи алтернативии ҳалли баҳсҳо шиносанд, ки он ҳалли худро дар қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон пурраёфтааст.

Агар ба проблемаҳои ҳалномаи суди ҳакамӣ бингарем, ба мо маълум аст, ки суди ҳакамӣ баҳсҳоро баррасӣ намуда, шароити ичрои онро дар асоси принципҳои баробарии тарафҳо, сарфакорӣ, адолатнокӣ, мустақилият дар вакти қабули ҳалнома ба инобат мегирад. Барои ҳамин ҳам суди ҳакамӣ дар фаъолияти худ ба меъёрҳои Кодекси мурофиавии гражданӣ ва Кодекси мурофиавии иқтисодӣ вобаста набуда, тартиби баррасии баҳс аз ҷониби суди ҳакамӣ оддӣ ва фаҳмо мебошад. Лекин барои шахсоне, ки ба суди ҳакамӣ муроҷиат мекунанд, бояд кафолати ичрои ҳалномаи суди мазкур бояд таъмин карда шавад. Барои ҳамин ҳам дастгирии судҳои босалоҳият аз тариқи қабули санади даҳлдор оид ба ичрои ҳалномаи суди ҳакамӣ ин элементи зарурӣ барои пешрафти ояндаи он шуда метавонад, ки ин меъёрҳо дар Кодекси мурофиавии гражданини Ҷумҳурии Тоҷикистон ва Кодекси Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи мурофиаи судии иқтисодӣ» ҳалли худро пурра ёфтааст.

Дар ҳолати ихтиёран ичро нагардидани ҳалномаи суди ҳакамӣ тарафе, ки ҳалномаи суд ба манфиати ӯ ҳал шудааст, метавонад бо аризаи дар бораи додани варақаи ичро муроҷиат намояд.

Ариза дар бораи додани варақаи ичро барои ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ ба суди шаҳр ё ноҳияи маҳалли истиқомат ё маҳалли ҷойгиршавии қарздор ё агар маҳали истиқомат ё маҳалли ҷойгиршавии он маълум набошад, ба маҳалли ҷойгиршавии молу мулки қарздор пешниҳод карда мешавад.

Ариза дар бораи додани варақаи ичро барои ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ дар шакли ҳаттӣ пешниҳод карда мешавад, бояд аз ҷониби шахсе, ки ба манфиати ӯҳалнома бароварда шудааст ё намояндаи ӯ имзо карда шавад.

Судя аризаро ҷиҳати додани варақаи ичро барои ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ дар мӯҳлати на дертар аз як моҳи воридшавии он ба суд баррасӣ менамояд.

Ҳангоми омодасозии парванда ба муҳокимаи судӣ судя аз суди ҳакамӣ маводҳои парвандаро, ки мутобиқи он варақаи ичро талаб карда мешавад, тибқи қонун барои талаб карда гирифтани далелҳо талаб мекунад.

Суд тарафҳои муҳокимаи суди ҳакамиро оид ба вақт ва маҳалли баргузории маҷлиси судӣ оғоҳ менамояд, ба суд ҳозир нашудани шахсони дар оғоҳнома зикргардида, ки ба таври даҳлдор оид ба вақт ва маҳалли маҷлиси судӣ оғоҳонида шудаанд, барои баррасии парванда монеа намегардад.

Суд ҳангоми баррасии парванда дар маҷлиси судӣ мавҷуд будан ё набудани асосҳои зеринро оид ба рад намудани додани варақаи ичро ҷиҳати ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ бо роҳи таҳқиқӣ далелҳои асоснокӯнандай талабот ва норозигии пешниҳодшуда муайян менамояд:

- агар созишномаи ҳакамӣ тибқи асосҳои пешбининамудаи қонун эътибор надошта бошад;



- агар тараф ба таври дахлдор дар бораи интихоби судяҳои суди ҳакамӣ ё дар бораи муҳокимаи ҳакамӣ, аз ҷумла оид ба вақт ва маҳалли маҷлиси суди ҳакамӣ оғоҳ нагардида бошад ё бо сабабҳои мухталифи узрнок ба суди ҳакамӣ баёни худро пешниҳод карда натавониста бошад;

- агар ҳалномаи суди ҳакамӣ вобаста ба баҳсе қабул гардида бошад, ки дар созишномаи ҳакамӣ пешбинӣ нашудааст ё мавриди шартҳои он қарор надорад ё муқарраротеро оид ба масъалаҳои дар бар мегирад, ки аз доираи созишномаи ҳакамӣ берун аст. Агар муқарраротро оид ба масъалаҳои фарогирифтай созишномаи ҳакамиро аз муқаррарот оид ба масъалаҳои фаронагирифтай чунин созишнома чудо кардан имконпазир бошад, қисми ҳалномае, ки муқаррарот оид ба масъалаҳои фарогирандаи созишномаи ҳакамиро дар бар мегирад, метавонад эътироф ва ичро карда шавад;

- агар ҳайати суди ҳакамӣ ё тартиби муҳокимаи ҳакамӣ ба созишномаи ҳакамии тарафҳо ё қонун мутобиқат надошта бошад;

- агар ҳалномаи суди ҳакамӣ-ҳанӯз барои тарафҳои муҳокимаи ҳакамӣ-ҳатмӣ нагардида бошад ё аз ҷониби суд мутобиқи қонуне, ки дар асоси он ҳалномаи суди ҳакамӣ-қабул гардида буд, бекор шуда бошад;

Суд инчунин додани варақаи ичро оид ба ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ рад мекунад, агар муқаррар намояд, ки:

- ҳалномаи суди ҳакамӣ хилоғи қонун бошад.

Вобаста ба натиҷаҳои баррасии ариза ҷиҳати додани варақаи ичро барои ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ суд дар ҳусуси додани варақаи ичро ё рад намудани додани варақаи ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ таъинот қабул мекунад.

Дар таъинот дар бораи додани варақаи ичро ҷиҳати ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ бояд маълумотҳои зерин дарҷ гарданд:

- ному насаби ҳайати суди ҳакамӣ, ки ҳалномаро қабул кардааст;

- ному насаби тарафҳои муҳокимаи ҳакамӣ;

- маълумот оид ба ҳалномаи суди ҳакамӣ, ки дар бораи додани варақаи ичро ҷиҳати ичрои маҷбурии он аризадиҳанда дарҳост намудааст;

- ишора дар бораи додани варақаи ичро ҷиҳати ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ ё рад намудани додани варақаи ичро.

Ба таъиноти суди босалоҳият оид ба рад намудан дар бораи додани варақаи ичро барои ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамӣ мумкин аст ба суди болоӣ шикоят оварда шавад. Баъди рад намудани додани варақаи ичро ду роҳи давом додани ҳалли баҳс мавҷуд аст.

Якум, ҳалномаи суди ҳакамӣ бекор карда шуда, парванда барои баррасӣ ба суди ҳакамӣ барои аз нав баррасӣ кардан баргардонда мешавад.

Дуюм, ҳалномаи суди ҳакамӣ бекор карда шуда, парванда бо тартиби тобеияти судӣ барои баррасӣ ба суди босалоҳияти дахлдор фиристода мешавад. Чунин тартиб дар ҳолати рад кардан аз додани варақаи ичро барои ичрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамии якборамалкунанда қабул карда мешавад¹.

Аз мазмуни гуфтаҳои боло бармеод, ки тартиби ичроиши ҳалномаи суди ҳакамӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон аз ҷониби тарафҳо ичро карда мешааст ва он чунин ба роҳ монда шудааст будааст:

1)Ихтиёран аз ҷониби тарафҳо то мӯҳлати муайянे, ки дар ҳалномаи суди ҳакамӣ оварда шуда;

¹Ниг.: З. Ализода, Зоидов Ш., Малаев М., Шеров С., «Судҳои ҳакамӣ» / Зери таҳрири номзади илмҳои ҳуқуқ З. Ализода, Душанбе, 2011 сол, саҳ.80-85.



2) Дар холати ихтиёран аз чониби тарафҳо то мӯҳлати муайян кардаи суди ҳакамӣ иҷро нашудани ҳалнома суди ҳакамӣ тарафи манфиатдор ҳуқуқ доштааст ба суди босалоҳияти давлатӣбарои гирифтани иҷроварака муроҷиат намояд. Баъд корманди суд иҷрои маҷбурии ҳалномаи суди ҳакамиро дар асоси варакаи иҷроиши тъмин ме-намуда аст.

Хотиррасон кардан зарур аст, ки дар таҷрибаи давлатҳои Федератсияи Русия, Ҷумҳурии Қазоқистон, Ҷумҳурии Қирғизистон, Ҷумҳурии Ӯзбекистон ва Ҷумҳурии Белорусия низ иҷроиши ҳалномаи суди ҳакамӣ айнан ба монанди Ҷумҳурии Тоҷикистон ба роҳ монда шудааст.

ЗАХАРЧУК С.Д.

Старший преподаватель кафедры правовой подготовки сотрудников органов внутренних дел Тюменского института повышения квалификации

МВД России

e-mail: sergey-zahar@mail.ru

УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ МЕХАНИЗМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ СОТРУДНИКОВ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

В современный период в Республике Таджикистан и в Российской Федерации проводятся реформы правоохранительной системы, реализуется государственная политика по укреплению власти. Следовательно, существенное внимание уделяется в том числе и вопросам обеспечения деятельности представителей власти. Для этого органами государственной власти формируются механизмы организационного, правового, а также социального характера обеспечивающие содержание статуса представителей власти. При этом основу содержания статуса представителя власти должны составлять правовые механизмы определяющие его права и обязанности, а также меры, направленные на его защиту.

Ввиду того что сущность государственной власти подразумевает повелование в отношении подданных страны, представитель власти облекается в «форму» распорядителя. Вместе с тем такая организационно-правовая роль носителя государственно-властных полномочий непременно сталкивается с конфликтом интересов механизма всего государства и его отдельных граждан. По этой причине представитель власти нуждается в особой правовой охране, при этом, безусловно, во главу угла становится охрана наиболее ценных благ человека, которая осуществляется, в том числе, уголовно-правовыми средствами. Среди таких благ, наряду с жизнью человека, в отдельную группу выделяются здоровье, личная неприкосновенность, честь и достоинство личности¹.

Из анализа уголовных законов Российской Федерации и Республики Таджикистан можно выделить схожие нормы, направленные на защиту представителей власти и сотрудников правоохранительных органов.

Возможно это обусловлено тем, что и Российская Федерация, и Республика Таджикистан являются государствами-участниками Содружества Независимых Государств (далее –

¹ Смоляков Е.В. Уголовно-правовое противодействие преступлениям, посягающим на здоровье, честь и достоинство представителя власти: Автореф.дис. ... канд. юрид. наук. Краснодар, 2015. С. 3.



СНГ) и имеют общее историческое развитие и длительное единство нормативного правового регулирования общественных отношений в виде законодательства СССР.

Считаем также, что определенное влияние на формирование национальных уголовных законов оказали положения Модельного уголовного кодекса государств-участников СНГ¹ (далее – УК СНГ)².

Так, из содержания данного документа можно выделить следующие нормы:

П. «б» ч. 2 Статья 111 Убийство (то есть умышленное лишение жизни другого человека) лица или его близких в связи с осуществлением им служебной деятельности или выполнением общественного долга;

Статья 143 Клевета (то есть распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию) и квалифицированные виды клеветы;

Статья 144 Оскорблование (то есть унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме) и квалифицированные виды оскорблений;

Статья 310 Применение насилия в отношении представителя власти

(1) Насилие, не опасное для жизни или здоровья, либо угроза применения насилия в отношении представителя власти или его близких в связи с исполнением им своих обязанностей - преступление средней тяжести.

(2) Насилие, опасное для жизни или здоровья, в отношении лиц, указанных в части первой настоящей статьи, - тяжкое преступление.

Примечание. Представителем власти в настоящей статье и других статьях настоящего Кодекса признается лицо, служащее в органах государственной власти или органах местного самоуправления и наделенное в установленном порядке распорядительными полномочиями в отношении организаций и граждан, не находящихся в его служебном подчинении;

Статья 312 Оскорбление представителя власти

(1) Публичное оскорбление представителя власти при исполнении им служебных обязанностей или в связи с их исполнением - преступление небольшой тяжести.

(2) Оскорбление, содержащееся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или в средствах массовой информации, - преступление средней тяжести.

Следует отметить, что уголовные законы Российской Федерации и Республики Таджикистан имеют схожие нормы. Предлагаем остановится на анализе их содержания.

Так, Глава 31 УК Республики Таджикистан³ (далее - УК РТ) «Преступления против порядка управления» содержит ряд составов преступлений, направленных на охрану лиц, выполняющих функции в сфере порядка управления (например, функции по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности).

Ст. 328 УК РТ рассматривает вопрос о привлечении к уголовной ответственности лиц, применивших насилие в отношении представителя власти. Указанная норма во многом схо-

¹ Модельный Уголовный кодекс (с изменениями на 16 ноября 2006 года) Принят на седьмом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств – участников Содружества Независимых Государств ([постановление № 7-5 от 17 февраля 1996 года](https://base.garant.ru/2566472/)) // <https://base.garant.ru/2566472/> (дата обращения: 29 ноября 2019 г.).

² Захарчук С.Д. Уголовно-правовая защита сотрудников органов внутренних дел в государствах – участниках СНГ: сравнительно-правовой анализ // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2016. № 3 (37). С. 169.

³Электронный ресурс: URL: <http://www.wipo.int/wipolex/en/text> (дата обращения: 29 ноября 2019 г.).



жа со ст. 318 УК РФ и со ст. 310 УК СНГ, однако имеется и ряд отличий¹.

В ч. 1 ст. 328 УК РТ «Насилие, неопасное для жизни или здоровья, либо угроза применения насилия, а равно угроза уничтожения имущества в отношении представителя власти или его близких в связи с исполнением им своих обязанностей».

Следует отметить, что потерпевшим от преступления, закрепленного в ст. 328 УК РТ является представитель власти. Схожая формулировка используется и в ст. 318 УК РФ и ст. 310 УК СНГ. Однако анализ содержания используемых терминов позволяет сделать вывод о их существенном различии.

Представителем власти в настоящей статье и других статьях УК РТ признается лицо, служащее в органах государственной власти и наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости.

Для уяснения содержания данного понятия необходимо: во-первых, определить круг лиц, являющихся служащими органов государственной власти, во-вторых установить наличие у них распорядительных полномочий в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости.

Поскольку в рамках статьи мы рассматриваем механизмы защиты прав сотрудников органов внутренних дел, то необходимо определить являются ли они в данном случае потерпевшими.

Для определения содержания термина «органы государственной власти» необходимо обратиться к содержанию Конституции Республики Таджикистан². Статья 9 Конституции Республики Таджикистан закрепляет, что государственная власть основывается на принципе ее разделения на законодательную, исполнительную и судебную.

Осуществление конституционного принципа разделения властей предполагает наличие в государстве органов законодательных, исполнительных и судебных, которые в своей совокупности составляют основу государственного аппарата в той или иной стране. Республика Таджикистан, как и другие государства, осуществляет свою деятельность посредством органов государства. Их конституционно-правовой статус определяется Конституцией Республики Таджикистан, конституционными законами, указами Президента Республики Таджикистан, постановлениями Правительства, положениями об органах и другими нормативными правовыми актами. Следует отметить, что в Конституции Республики Таджикистан не дается определение органов государства и не устанавливается, кто осуществляет государственную власть. Однако, анализируя текст Конституции можно прийти к выводу, что государственную власть осуществляют Маджлиси Оли, Президент, Правительство и суды Республики Таджикистан. Об этом свидетельствуют ряд положений Конституции³.

В свою очередь в пункте 1 Положения о Министерстве внутренних дел Республики Таджикистан⁴ установлено, что Министерство внутренних дел Республики Таджикистан явля-

¹ Захарчук С.Д. Уголовно-правовая защита сотрудников органов внутренних дел в государствах – участниках СНГ: сравнительно-правовой анализ // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2016. № 3 (37). С. 172.

² Конституция Республики Таджикистан была принята 6 ноября 1994 г. путем всенародного референдума // Электронный ресурс: <https://adliya.tj/ru/constitution> (дата обращения: 29 ноября 2019 г.).

³ Диноршоев А.М. Понятие и система органов государственной власти в Республике Таджикистан // <https://superinf.ru/view/helpstud.php?id=1147> (дата обращения: 29 ноября 2019 г.).

⁴ Положение о Министерстве внутренних дел Республики Таджикистан, утверждено Постановлением Правительства Республики Таджикистан от 28 декабря 2006 г. № 592 // <https://mvd.tj/index.php/ru/zakony-rt/polozhenie-o-mvd>(дата обращения: 29 ноября 2019 г.).



ется центральным органом исполнительной власти в составе Правительства Республики Таджикистан, обеспечивающим реализацию государственной политики в сфере внутренних дел и защиту интересов государства, прав, свобод и безопасности физических и юридических лиц, а также их имущества.

Кроме того, в соответствии с Положением о прохождении службы рядовым и начальствующим составом органов внутренних дел Республики Таджикистан¹ сотрудниками органов внутренних дел являются граждане Республики Таджикистан, состоящие на должностях рядового и начальствующего состава органов внутренних дел, которым в установленном настоящим Положением порядке присвоены специальные звания рядового и начальствующего состава органов внутренних дел МВД Республики Таджикистан. Пунктом 2 данного Постановления закреплено, что Министерство внутренних дел Республики Таджикистан в своей деятельности подотчетно Президенту Республики Таджикистан, Правительству Республики Таджикистан и обязано соблюдать Конституцию Республики Таджикистан, законы, постановления, указы, распоряжения и другие нормативные акты, вытекающие из функциональных обязанностей.

Следует также отметить, что пунктом 4 определена правовая основа службы в органах внутренних дел, которую составляет в том числе и Закон Республики Таджикистан «О милиции»²,

Отдельно хотели бы отметить и пункт 5 Положения, которым в частности установлено, что сотрудник органов внутренних дел выполняет обязанности и пользуется правами в соответствии со статьями 10 и 11 (ст.10 Обязанности милиции, ст.11 Права милиции) Закона Республики Таджикистан «О милиции».

В научной литературе отмечается, что обретение суверенитета Таджикистаном означало, что правоохранительные органы государства должны были координировать свою деятельность в общегосударственном механизме независимого государства. Одной из ведущих структур правоохранительных органов Республики Таджикистан стали органы внутренних дел, которые создаются и функционируют в качестве государственных органов исполнительной власти, осуществляющих деятельность в сфере внутренних дел³.

Анализ положений Закона «О милиции» свидетельствует о том, что органы внутренних дел Республики Таджикистан и милиция в частности являются органами государственной власти. Это прямо следует из преамбулы закона. Более того, в соответствии со статьей 1 данного закона милиция является государственным правоохранительным органом, органом дознания и предварительного следствия и призвана защищать права и свободы человека и гражданина, общественный порядок, интересы общества и государства от преступных и иных посягательств, и наделена правом применения мер принуждения.

Исходя из выше изложенного следует согласится с позицией ученых о том, что милиция – важная часть правоохранительной системы Таджикистана, основы которой были сформированы в советский период. В условиях независимого развития процесс совершен-

¹ Положение о прохождении службы рядовым и начальствующим составом органов внутренних дел Республики Таджикистан, утверждено Постановлением Правительства Республики Таджикистан от 5 апреля 2005 г № 137 // <https://mvd.tj/old/index.php/ru/postanovleniya-pravitelstva/75-o-prokhozhdenii-sluzhby> (дата обращения: 29 ноября 2019 г.).

² Закон Республики Таджикистан от 17 мая 2004 года № 41 «О милиции» // <https://mvd.tj/old/index.php/ru/zakony-respubliki-tadzhikistan/5412-zakon-respubliki-tadzhikistan-o-militsii> (дата обращения: 29 ноября 2019 г.).

³ Абдулаев А.Р. Милиция как структурно-функциональный элемент правоохранительной системы Республики Таджикистан // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России № 4 (76) 2017. С. 29.



ствования законодательной базы, способствовавший повышению эффективности борьбы с преступностью, установлению законности и правопорядка как необходимого условия решения политических и социально-экономических задач, защиты прав и свобод личности, продолжался. Милиционеры стали активными участниками восстановления конституционного строя и укрепления основ таджикской государственности: в годы независимости МВД Республики Таджикистан потеряло свыше 2000 своих сотрудников¹.

О продолжении совершенствования нормативной правовой базы в сфере правоохранения может свидетельствовать то, что Президентом Республики Таджикистан Э. Рахмон, в Послании к Маджлиси Оли Республики Таджикистан в 2012 г.², поставлена задача по разработке стратегии реформы милиции в Таджикистане. После чего основные направления реформирования органов внутренних дел были сформулированы в «Стратегии реформы милиции на 2013–2020 годы»³, «Программе реформы (развития) милиции на 2014–2020 гг.»⁴, а также в проекте Закона Республики Таджикистан «О полиции»⁵.

Представленная программа направлена на решение проблем организации и осуществления милицейской деятельности. В качестве основных задач милиции провозглашено защита конституционного строя, прав и свобод человека и гражданина, борьба с преступностью, коррупцией, терроризмом, с различными формами радикализма и экстремизма, сохранение согласия в обществе, обеспечение политической и социальной стабильности; обеспечение общественного порядка и безопасности, защита интересов граждан и общества; повышение значения работы по предупреждению преступлений и правонарушений в деятельности милиции должно сочетаться с эффективным реагированием на совершившиеся преступления⁶.

Названные особенности и задачи предопределяют основные направления развития процесса реформы, формируют системные связи, этапы планирования и реализации стратегии реформы. Последнее направлено на преобразование общественного сознания, создание иного социального портрета и авторитета сотрудника органов внутренних дел (милиции), ответственного и добродетельного профессионала, свободного от отрицательных привычек, нацеленного на оказание действенной помощи и содействия гражданам⁷.

Таким образом проведя анализ указанных нормативных правовых актов можно сформулировать выводы о том, что:

¹Назаров, Н. Д. Органы милиции Таджикистана в годы независимости (1991–2002 гг.) // Труды Академии. – 2010. № 1 (13). С. 206–227.

² Послание Президента Таджикистана Эмомали Рахмона Маджлиси Оли Республики Таджикистан, г. Душанбе, 20 апреля 2012 года [Электронный ресурс] // Официальный сайт Президента Республики Таджикистан. – Режим доступа: <http://www.president.tj> (дата обращения: 03.05.2019).

³ Стратегия реформы милиции на 2013–2020 годы. Утверждена Указом Президента Республики Таджикистан от 19 марта 2013 г., № 1438 // Министерство внутренних дел Республики Таджикистан: официальный сайт. – Режим доступа: <http://www.mvd.tj> (дата обращения: 03.05.2019).

⁴ Программа реформы (развития) милиции на 2014–2020 гг. Утверждена Постановлением Правительства Республики Таджикистан от 3 мая 2014 г., № 296 [Электронный ресурс] // Министерство внутренних дел Республики Таджикистан: официальный сайт. – Режим доступа: <http://www.mvd.tj> (дата обращения: 03.05.2019).

⁵ Проект Закона Республики Таджикистан «О полиции» // Министерство внутренних дел Республики Таджикистан: официальный сайт. – Режим доступа: <http://www.mvd.tj> (дата обращения: 03.05.2019).

⁶ Абдуллоев А.Р. Нормативные основания становления и эволюции правоохранительной системы Республики Таджикистан // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России № 2 (82) 2019. С. 18.

⁷ Давлатшоева А.Ш. Приоритеты и стратегические направления реформирования милиции в современных условиях развития общества в Республике Таджикистан // Сетевое издание «Академическая мысль». 2019. № 1. С. 9.



1. сотрудники органов внутренних дел (и милиции в частности) являются служащими органов государственной власти;
2. сотрудники органов внутренних дел (и милиции в частности) наделены распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости;
3. сотрудники органов внутренних дел (и милиции в частности) являются сотрудниками правоохранительного органа.

В свою очередь, в примечании к ст. 318 УК РФ указано, что представителем власти признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости.

Следует отметить, что законодатель в указанном определении закрепил три категории должностных лиц: это должностное лицо правоохранительного органа; далее должностное лицо контролирующего органа; и иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. Согласно примечанию к ст. 285 УК РФ, должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, государственных компаниях, государственных и муниципальных унитарных предприятиях, акционерных обществах, контрольный пакет акций которых принадлежит Российской Федерации, субъектам Российской Федерации или муниципальным образованиям, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. В свое время, Б.В. Волженкин высказывал ряд замечаний относительно указанного определения (представителя власти). Так, он отмечал, что прежде всего нарушен логический запрет давать определение через подобное: представитель власти здесь понимается как должностное лицо, хотя из примечания к ст. 285 УК РФ следует, что представитель власти рассматривается лишь как подвид должностного лица. Кроме того, он усматривал недочет в том, что не всякое должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа можно признать представителем власти. Например, «главный бухгалтер или начальник отдела снабжения прокуратуры - безусловно, должностное лицо, но отнюдь не представитель власти»¹.

В свою очередь, Н.К. Рудый отмечает, что несмотря на наличие в тексте уголовного закона определений «должностного лица» и «представителя власти» возникают определенные вопросы относительно того, каких лиц относить к той или иной категории. В свою очередь это имеет существенное значение при квалификации преступлений, предусмотренных статьями 318 и 319 УК РФ. Законодателем понятие «представитель власти» сформулировано таким образом, что допускается логическая ошибка. Суть ошибки заключается в том, что происходит повторении того же самого, но другими словами: «представителем власти является должностное лицо», а «должностное лицо - это лицо, осуществляющее функции представителя власти»².

Т.Б. Басова замечает, что указанные законодательные дефиниции не очень удачны по-

¹ Волженкин Б.В. Служебные преступления. М., 2000. С. 100.

² Рудый Н.К. Совершенствование уголовно-правовых норм об ответственности за преступления, посягающие на служебную деятельность, жизнь, здоровье, честь, достоинство представителей власти, и оптимизация практики их применения // Юридический мир. 2008. № 10.



тому, что, во-первых, «разорваны» и помещены в разные главы закона, во-вторых, в главе 32 УК РФ представитель власти является потерпевшим, а не субъектом преступления, а в третьих, примечание к ст. 285 УК РФ содержит выражение «функции представителя власти», а в примечании к ст. 318 УК РФ речь идет о «распорядительных полномочиях»¹. В связи с этим, не совсем обоснованной видится позиция Верховного Суда Российской Федерации относительно того, что к исполняющим функции представителя власти следует относить лиц, наделенных правами и обязанностями по осуществлению функций органов законодательной, исполнительной или судебной власти, а также, исходя из содержания примечания к ст. 318 УК РФ, иных лиц правоохранительных или контролирующих органов, наделенных в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости, либо правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, организациями, учреждениями независимо от их ведомственной принадлежности и форм собственности (пункт 3 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 16 октября 2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»²).

Как мы уже отмечали выше, в определении понятия представитель власти законодатель указал на три категории должностных лиц. Причем из буквального толкования понятия представитель власти не следует, что должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа должно быть наделено в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости.

Поскольку постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации являются разъяснениями по вопросам судебной практики и имеют целью обеспечения единообразного применения законодательства Российской Федерации, следовательно, по своему статусу они не являются нормативными правовыми актами, и понятие представитель власти, изложенное в них не имеет юридической силы. Таким образом, считаем целесообразным понятие «представитель власти», изложенное у УК РФ подвергнуть корректировке.

Следующим моментом, заслуживающим внимания является то, что законодатель Республики Таджикистан в отличии о российского законодателя предусмотрел такую дополнительную меру защиты сотрудников органов внутренних дел, как установление уголовной ответственности за угрозу «уничтожения имущества».

Считаем, что ст. 318 УК РФ «Применение насилия в отношении представителя власти». Нуждается в совершенствовании. Поскольку законодатель при конструировании диспозиции указанной статьи несколько заузил ее содержание и не учел еще ряд альтернативных действий виновного.

Так, в содержании статьи наряду с насилием или угрозой применения насилия в отношении представителя власти или его близких должны содержаться такие действия как угроза уничтожением или повреждением имущества представителя власти или его близких в связи с исполнением им своих обязанностей. Данная норма должна строиться по аналогии со ст. 296 УК РФ «Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования». Поскольку действиями виновного нарушается нормальная служебная деятельность лиц, осуществляющих охрану общественного

¹ Басова Т.Б. Уголовно-правовая дефиниция «представитель власти» // Уголовное право. 2005. № 3. С. 9.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2009. № 12.



порядка и (или) обеспечения общественной безопасности, создается атмосфера неуверенности в собственной безопасности и безопасности своих близких, сохранности имущества, что в конечном итоге может привести к ненадлежащему исполнению своих должностных обязанностей.

Как справедливо отмечают Г.А. Агаев и Ф.Н. Аббасов законодатель устанавливает неравную уголовно-правовую защиту лиц, осуществляющих исполнительную власть и лиц, осуществляющих судебную власть и содействующих правосудию, т.е., по существу, считает судебную власть более значимой, чем исполнительную, что противоречит принципу равноправия властей в рамках их разделения¹. Также считаем необходимым по аналогии с нормами УК РТ предусмотреть в УК РФ ответственность за угрозу убийством представителю власти.

В обоснование нашей позиции можно привести статью 329 УК РТ, которая предусматривает уголовную ответственность за угрозу в отношении сотрудников правоохранительных органов или военнослужащих. Эта норма является специальной по отношению к статье 328 УК РТ, поскольку в своем содержании конкретизирует категорию потерпевших от указанного деяния. В содержании ст. 318 УК РФ речь идет лишь о насилии опасном и не опасном для жизни или здоровья представителя власти.

Содержание понятия насилия не опасного и опасного для жизни и здоровья разъясняется в пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое»².

Так, под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.). В свою очередь под насилием, опасным для жизни или здоровья, следует понимать такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности.

Таким образом, в случае если виновное лицо угрожает представителю власти убийством, то по смыслу закона он должен привлекаться к ответственности по общей норме, изложенной в ст. 119 УК РФ.

В.И. Морозов и Л.В. Данелян отмечают, что угроза - это вид психического насилия, состоящего в выражении виновным вовне обещания нанести существенный вред охраняемым уголовным законом интересам личности способом, характеризующим действительность намерения виновного на его причинение, и вследствие этого наносящего психическую травму потерпевшему, независимо от наличия умысла на реализацию угрозы³.

В свою очередь в УК РФ термин «психическое насилие» не употребляется и не раскрывает его содержание.

Р.Д. Шарапов отмечает, что психическое насилие есть воздействие на организм другого человека посредством оказания влияния на его психику. Осуществление такого воздействия возможно с помощью психических факторов внешней среды и составляет содержание пси-

¹ Агаев Г.А., Аббасов Ф.Н. Преступления против порядка управления. Монография. С.-Петербург. 2005. С. 65.

² Бюллетень Верховного Суда РФ. № 2. 2003.

³ Морозов В.И., Данелян Л.В. Реальность угрозы и характер причиняемого ею вреда как обязательные признаки преступления, предусмотренного ст. 119 УК РФ // Уголовное право. 2009. № 4. С. 43.



хического насилия¹.

В. Новиков отмечает, что угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью представляет самую опасную разновидность психического насилия...².

Считаем целесообразным и справедливым в ст. 318 УК РФ предусмотреть ответственность за угрозу убийством. Более того считаем, что угроза убийством обладает большей общественной опасностью чем угроза причинения вреда здоровью.

Следующей уголовно-правовой нормой закреплена ответственность за оскорбление представителя власти.

Однако, ст. 330 УК РТ отличается от ст. 319 УК РФ наличием квалифицирующего признака, предусмотренного ч. 2 ст. 330 «Оскорбление, содержащееся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или в средствах массовой информации», а также размером санкции. При квалификации и назначении наказания указанный признак позволяет учесть повышенную общественную опасность этого преступления.

Следующий момент, на котором следует заострить внимание это то, что в УК РТ отсутствует специальная норма, предусматривающая ответственность за посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа или представителя власти. В УК РФ за соответствующие деяния предусмотрена ответственность в ст. 317 УК РФ (Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего, а равно их близких в целях воспрепятствования законной деятельности указанных лиц по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности либо из мести за такую деятельность).

В случае совершения указанного деяния на территории Республики Таджикистан виновное лицо понесет ответственность по общей норме, а именно п. «б» ч. 2 ст. 104 УК РТ (убийство лица или его близких в связи с осуществлением им служебной деятельности либо выполнением общественного долга).

В пункте 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)»³ под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству, а под выполнением общественного долга - осуществление гражданином как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересах отдельных лиц, так и совершение других общественно полезных действий (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении либо о местонахождении лица, разыскиваемого в связи с совершением им правонарушений, дача свидетелем или потерпевшим показаний, изобличающих лицо в совершении преступления, и др.).

Из анализа всего массива нормативных правовых актов как в Российской Федерации, так и в Республике Таджикистан, регламентирующих правовое положение системы Мини-

¹ Шарапов Р.Д. Понятие психического насилия в уголовном праве // Актуальные проблемы борьбы с преступностью в Сибирском регионе // Сборник материалов Междунар. науч.-практ. конф. памяти д-ра юрид. наук, профессора В.И. Горобцова (10 - 11 февраля 2005 г.). Красноярск, 2005. Ч. 1. С. 227.

² Новиков В. Насилие или угроза его применения как способ совершения преступлений против половины неприкосновенности и половины свободы личности // Уголовное право. 2014. № 5. С. 82.

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 3.



стерства внутренних дел можно сделать вывод о том, что данный государственный орган существенно отличается от иных государственных органов в том числе и от правоохранительных спецификой возложенных на него задач. Так, сотрудники органов внутренних дел с учетом широкого круга властных полномочий непосредственно контактируют с лицами, и сталкиваются с постоянным противодействием их законной деятельности.

В связи с этим они нуждаются в усиленной правовой защите в том числе с использованием механизмов уголовного права.

Преимущество уголовного закона Республики Таджикистан заключается в том, что:

1. Законодатель Республики Таджикистан предусмотрел ответственность за угрозу уничтожения имущества в отношении представителя власти.

2. Предусмотрен квалифицированный составы оскорбления представителя власти, что, по нашему мнению, направлено на дифференциацию уголовной ответственности.

3. Закреплена ответственность за угрозу убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества в отношении сотрудников правоохранительных органов, военнослужащих. Данная норма является специальной по отношению к ст. 328 УК РТ. В статье уточняется содержание объективной стороны и круг потерпевших, а также предусматривается более суровый вид наказания.

4. Более удачно сформулировано понятие представителя власти, что исключает двойное его толкование.

Недостатком же УК РТ является то, что отсутствует специальная норма, предусматривающая ответственность за посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа или представителя власти.

ИЛЬЧЁВ И.Е.

Профессор кафедры государственно-правовых дисциплин
Белгородского юридического института МВД России имени И.Д. Путилина,
доктор технических наук, доктор юридических наук, профессор
e-mail: ilicigor@yandex.ru

ЛАЗАРЕВА С.А.

младший лейтенант полиции
Белгородский юридический институт МВД России имени И.Д. Путилина

НАСИЛИЕ НАД ДЕТЬМИ КАК ГЛОБАЛЬНАЯ ПРОБЛЕМА СОВРЕМЕННОСТИ

Безопасность детства становится глобальной проблемой в силу разрастания комплекса угроз, преследующих ребёнка с момента его зачатия и до взросления. Одна из основных угроз – насилие над детьми, нередко перерастающее в жестокое обращение с ними. Как следует из представленных ниже данных, это насилие преследует многих детей с момента их рождения и до взросления практически на всем пространстве их существования.

Насилие, в том числе жестокое обращение с детьми и пренебрежение к ним со стороны родителей и других лиц, обеспечивающих уход, Всемирной организацией здравоохранения оцениваются как глобальная проблема. Это проблема, в которую по вине старших втягива-



ются и страдают до миллиарда детей в возрасте до 17 лет во всем мире¹. С учетом того, что население Земли приближается к восьми миллиардам человек, доля страдающих детей – будущего человечества составляет уже сегодня не менее 12 % от всего населения и эта доля, к сожалению, имеет тенденцию к росту.

Безопасность детства и безопасность семьи выступают в качестве самостоятельных, но взаимосвязанных категорий: находящаяся в опасности (в т.ч. в трудной жизненной ситуации) семья вряд ли сможет обеспечить необходимую безопасность её детям. При этом очевидно, что безопасность ребёнка (как и безопасность любого члена семьи) соотносится с безопасностью семьи как часть и целое. Справедливо, по-видимому, и обратное утверждение: безопасность семейства не может считаться достаточной, если в опасности находится любой из её членов.

Ниже приводятся доступные эмпирические данные о насилии над детьми в государствах постсоветского пространства и ведущих стран мира. Доступные потому, что в большинстве государств, включая Россию, соответствующая статистика либо не ведется, а если и ведется, то не становится достоянием общественности. Напомним: в состав СССР на момент его распада входило 15 республик, которые ныне являются самостоятельными государствами и полноправными субъектами международного права.

Данные собственно о насилии над детьми предвосхищаются краткой характеристикой государств, в состав которой входят численность населения, положение в рейтингах по уровню жизни и уровню счастья, а также индекс верховенства закона.

Уровень жизни – комплексная характеристика государства, ежегодно изучаемая и фиксируемая Организацией Объединенных Наций на основании данных о продолжительности жизни, развитии системы здравоохранения и образования, социальной защищенности, экологии, уровне преступности, соблюдении прав человека и размере ВНД (валового национального дохода) на душу населения. В оценке рейтинга 2018 года по данному показателю приняли участие 189 государств².

Уровень счастья – индикатор, который объединяет в себе такие показатели благополучия, как уровень ВВП на душу населения, ожидаемая продолжительность жизни, наличие гражданских свобод, чувство безопасности и уверенности в завтрашнем дне, стабильность семей, гарантии занятости, уровень коррупции, а также косвенные показатели состояния общества, такие как уровень доверия, великодушие и щедрость. В оценке рейтинга 2019 года по данному показателю приняли участие 156 государств³.

Индекс верховенства закона – это комбинированный показатель, составленный из 47 переменных, получаемых из экспертных источников и опросов общественного мнения в странах, охваченных исследованием, который детально характеризуют уровень развития правовой среды и законодательную практику в странах мира. В оценке рейтинга 2018 года по данному показателю приняли участие 113 государств⁴.

Власти Азербайджана (население 10 миллионов человек, 80 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 90 место в рейтинге государств по уровню счастья, ин-

¹ Насилие в отношении детей // URL <https://www.who.int/ru/news-room/fact-sheets/detail/violence-against-children>.

² Рейтинг стран мира по уровню жизни // URL <https://www.go-worldwide.ru/reyting-stran-mira-po-urovnyu-zhizni>.

³ Рейтинг стран мира по уровню счастья // URL <https://gtmarket.ru/ratings/world-happiness-report/info>.

⁴ Рейтинг стран мира по Индексу верховенства закона // URL <https://gtmarket.ru/research/rule-of-law-index/info>.



декс верховенства закона не оценивался) не раскрывают статистику насилия над детьми в стране. Доступные из открытых источников конкретные факты публикует сайт AzeriChild.Info. Из приводимых на сайте фактов следует, что дети подвергаются насилию во многих семьях, порой становятся жертвами семейного насилия, десятки тысяч детей находятся в рабстве, школьные учителя допускают жестокое обращение со своими учениками¹, заботочность правозащитников вызывают масштабы педофилии в отношении как девочек, так и мальчиков, при этом особую группу риска составляют уличные дети².

В Армении (население около 3 миллионов человек, 83 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 116 место в рейтинге государств по уровню счастья, индекс верховенства закона не оценивался) в 2018 году было расследовано 317 уголовных дел по преступлениям против детей, (на 52 больше, чем в 2017 году). Зафиксированы 41 случай побоев, 15 случаев злостных уклонений родителя от содержания ребенка, восемь случаев пыток, семь случаев умышленного причинения легкого вреда здоровью. По 10 преступлений относятся к категориям «похищение человека» и «умышленное причинение тяжкого вреда здоровью». В девяти случаях жертве угрожали убийством, причинением тяжкого вреда здоровью или уничтожением имущества, Зарегистрировано восемь случаев пыток, семь случаев умышленного причинения легкого вреда здоровью. В семи случаях родителя незаконно разлучали с ребенком. Рассматриваются три случая причинения смерти по неосторожности, еще три идут по статье «доведение до самоубийства», два – «убийство». Двое новорожденных были умерщвлены в 2018 году собственными матерями. Два преступления квалифицируются как «торговля людьми». 305 детей были признаны потерпевшими, из которых 157 – в возрасте до 12-ти лет, 43 – в возрасте от 12-ти до 14-ти лет, 69 – в возрасте от 14-ти до 16-ти лет, 36 – в возрасте от 16-ти до 18-ти лет. Насилие в отношении 66 из 305 потерпевших (21,6 % от общего числа потерпевших детей) было совершено членом семьи³.

В Республике Беларусь (население около 9,5 миллионов человек, 53 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год 81 место в рейтинге государств по уровню счастья, 65 место в индексе верховенства закона) результаты исследования, выполненного по инициативе и поддержке ЮНИСЕФ, свидетельствуют о росте количества преступлений против детей, в частности, насилия в семье: с 2,5 преступлений на 100 000 детей в 2013 году в среднем до 4,9 в 2014 – 2016 годах. Динамика преступлений против детей отражает рост их числа более чем на 60 % за период с 2011 года. За это же время показатель сексуальных злоупотреблений возрос в три раза. В общей сложности, доля преступлений сексуального характера в отношении детей среди всех преступлений против личности (в отношении детей) увеличилась с 38 % в 2011 году до 70 % в 2016. Все дети были изнасилованы сожителями матери либо собственными отцами. Более 8 тысяч домашних агрессоров состоят на учете в органах внутренних дел. Среди различных вариантов насилия в отношении детей насилие в семье является одной из наименее видимых, но, возможно, наиболее распространенных форм ненадлежащего обращения с ребенком. Жестокое обращение с ребенком имеет долговременные последствия в виде расстройств физического и психического здоровья, проблем в общении и поведении⁴. Отсутствие положительной динамики в 2017 – 18 годах расценивается как

¹ Насилие над детьми // URL http://azerichild.info/violence_against_children.html.

² Ахмедова З. Педофилия в Азербайджане: статистики жертв насилия нет, особая группа риска – уличные дети // URL <https://www.trend.az/life/socium/1560725.html>.

³ В Армении в 2018 году зафиксирован рост преступлений против детей, включая сексуальное насилие // URL <https://ru.armeniasputnik.am/society/20190208.html>.

⁴ Оценка ситуации с насилием в отношении детей в Республике Беларусь. Краткий отчет по результатам исследования // URL <https://www.unicef.by/uploads/models/2018/04/unicef-belarus-vac-report.pdf>.



угроза национальной безопасности страны¹. В ноябре 2017 года в республике стартовал поддержанный Министерством труда и социальной защиты Республики Беларусь совместный благотворительный проект ЮНИСЕФ и Приорбанка «Семья каждому ребенку». Цель проекта – помогать детям с инвалидностью восстановить контакт с родителями или найти новую семью, а молодым людям с инвалидностью наладить самостоятельную жизнь при поддержке специалистов и волонтеров. В 2018 году в Гомельской области 6 детей возвратились в свои семьи, улучшилось положение 51 ребенка в 45 родных семьях. В 4 случаях специалисты предотвратили отказ от детей. Около 500 родителей получили качественную информацию о своих правах, существующих доступных медицинских, реабилитационных, социальных и образовательных услугах².

Грузия (население 3,7 миллионов человек, 58 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 119 место в рейтинге государств по уровню счастья, 38 место в индексе верховенства закона) является одной из немногих стран на постсоветском пространстве, где МВД страны не делает секрета из информации о насилии над детьми. Сайт МВД Грузии сообщает, что с января по май 2019 года в Грузии 110 родителей были уличены в проявлении насилия в отношении собственных детей. В 15 случаях насилие проявляли матери, а в 95 — отцы или отчимы. Решение о задержании родителя-насильника было принято в 79 % случаях. Основные формы насилия — избиение ребенка; угрозы в его адрес; систематическое психологическое давление; другие формы, включая игнорирование законных интересов несовершеннолетнего. Признаки игнорирования: ребенок неухожен; его ограничивают в еде или вовсе не дают пищу; ребенок содержится в антисанитарных условиях; родители ребенка не препятствуют, а порой и содействуют в освоении им вредных привычек; родители пренебрегают имеющимися у них возможностями и условиями для обеспечения нормального существования и развития ребенка. Защиту прав ребенка призван обеспечить принятый в сентябре 2019 года Кодекс прав ребенка. В системе МВД Грузии учреждена служба координатора свидетеля и потерпевшего. Назначение координатора — оказывать психологическую поддержку детям в процессе следствия, помогать им справляться со стрессом, образовавшимся вследствие насилия³.

В Казахстане (население более 18,5 миллионов человек, 58 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 60 место в рейтинге государств по уровню счастья, 64 место в индексе верховенства закона) согласно исследованию ЮНИСЕФ⁴, 67 процентов родителей применяют насильтственные формы воспитания детей. Более 20 % казахстанских детей в возрасте от года до двух подвергаются тем или иным наказаниям со стороны родителей. 50 % детей в возрасте от двух до четырех лет подвергаются насилию со стороны родителей, а в возрасте 5 – 9 лет эта доля возрастает до 58 %. Около 75% опрошенных взрослых поддерживают применение насилия в отношении детей в целях дисциплинарного воздействия. При этом количество детских правонарушений уменьшилось с 899 в 2006 году до 3 343 в 2016 году, широко используется система альтернативных наказаний⁵.

¹ Сексуальное насилие над детьми – угроза национальной безопасности // URL <https://www.mvd.gov.by/ru/news/5402>.

² ЮНИСЕФ и партнеры подвели итоги первого этапа проекта «Семья каждому ребенку» // URL <https://www.unicef.by/press-centr/246.html>.

³ Марабьян К. Выросло количество случаев насилия над детьми // URL <http://jnews.ge/?p=34359>.

⁴ 50 % казахстанских детей подвергаются насилию со стороны родителей – ЮНИСЕФ // URL <https://informburo.kz/novosti/50-kazahstanskikh-detey-ispytuyayut-nasilie-so-storony-roditeley-yunisef.html>.

⁵ Более половины казахстанских родителей воспитывают детей силой – ЮНИСЕФ // URL https://tengrinews.kz/kazakhstan_news/polovinyi-kazahstanskikh-roditeley-vospityivayut-detey-siloy-335977.



В Кыргызской Республике (население около 6,4 миллионов человек, 122 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 86 место в рейтинге государств по уровню счастья, 82 место в индексе верховенства закона), по данным правоохранительных органов, 70 процентов детей подвергаются различным видам жестокого обращения. В 2015 году в отношении несовершеннолетних было совершено более тысячи преступлений. Десять детей были убиты, восемнадцати нанесли тяжкий вред здоровью, 70 – изнасилованы¹. По данным МВД, за 11 месяцев 2018 года заведено 1291 уголовных дел, связанных с преступлениями против несовершеннолетних. Это почти вдвое больше, чем в 2015 году. При этом в Киргизии нет ни одного специализированного кризисного центра для несовершеннолетних, хотя республиканский Кодекс «О детях» предусматривает необходимость изъятия ребенка, чтобы защитить его от давления². Органами прокуратуры республики по результатам проведенных в 2018 году проверок по линии надзора за исполнением законодательства о несовершеннолетних выявлено более 9300 нарушений законов, по которым внесено 85 исковых заявлений и более 1500 актов прокурорского реагирования, возбуждено 33 уголовных дела. По актам прокурорского реагирования к административной и дисциплинарной ответственности привлечены более 1800 должностных лиц³.

В Латвии (Латвийской Республике) (население около 1,93 миллионов человек, 41 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 53 место в рейтинге государств по уровню счастья, индекс верховенства закона не оценивался) в 2015 году стремительно увеличивалось число детей, пострадавших от сексуального насилия и действий сексуального характера. От преступлений пострадал 5261 ребенок. В 2015 году, по сравнению с 2014, чаще всего дети страдали от преступлений против нравственности, преступлений имущественного характера, жестокости и насилия и от преступлений против жизни и здоровья. От сексуального насилия пострадало на 12 детей больше – 57. От действий сексуального характера пострадало 28 несовершеннолетних, что на 14 больше, чем в 2014 году. Также зафиксирован случай похищения несовершеннолетнего и два случая торговли детьми⁴. При этом каждая третья латвийская женщина страдает от насилия со стороны партнера⁵, что не может не отражаться на состоянии насилия над детьми в таких семьях. В обществе преобладает мнение, согласно которому данная проблема сознательно замалчивается: несмотря на то, что закон обязывает незамедлительно сообщать о случаях возможного насилия над детьми в полицию, в Сиротский суд или в Государственную инспекцию по защите прав детей, дети и даже взрослые боятся это делать, хотя рассматриваются и анонимные заявления – если это затрагивает права детей⁶.

¹ Насилиют чаще, чем убивают. Как измываются над детьми в Кыргызстане // URL <https://www.vb.kg/doc/html>.

² В Киргизии дети подвергаются насилию в каждой третьей семье // URL <https://camonitor.kz/25955.html>.

³ По инициативе Генеральной прокуратуры республики при поддержке Представительства ЮНИСЕФ в Кыргызской Республике проводится Круглый стол, посвященный вопросам предупреждения насилия в отношении детей, а также профилактики детской преступности// URL <https://www.prokuror.kg/news.html>.

⁴ В Латвии стремительно растет количество случаев насилия над детьми // URL <https://regnum.ru/news/accidents/2197659.html>.

⁵ Каждая третья латвийка страдает от насилия со стороны партнера // URL <https://lv.sputniknews.ru/Latvia/20171124/6561675.html>.

⁶ В Латвии замалчивается проблема насилия над детьми // URL <https://lv.sputniknews.ru/Latvia/20170428/4603910/.html>.



В Литве (Литовской Республике) (население около 2,8 миллионов человек, 35 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 42 место в рейтинге государств по уровню счастья, индекс верховенства закона не оценивался) официальная информация о насилии в отношении детей в открытый доступ не поступает – при том, что «насилие над детьми – болезнь литовского общества»¹, «педофилы держат в страхе всю страну»², «жители Литвы объединяются, чтобы защитить детей от «Защиты детей»³, а в Литовской Республике еще в 2000 году был принят «Закон о [государственном] контролере по охране прав ребенка». В то же время в стране реализуется программа «Детство без насилия», назначение которой состоит в оказании комплексной помощи детям, подвергшимся насилию, и их родственникам⁴.

В Республике Молдова (население около 3,7 миллионов человек, 112 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 71 место в рейтинге государств по уровню счастья, 78 место в индексе верховенства закона) в период с сентября по декабрь 2016 года 5.642 ребенка подверглись насилию дома, в школе либо в других общественных местах. По сравнению с первым семестром 2015-2016 учебного года эта цифра выросла на 960. Наибольшее количество случаев – 2 866 – относятся к физическому насилию, 1 306 – эмоциональному, 1 278 – по недосмотру. Кроме того, зафиксированы 167 случаев эксплуатации трудом, и 25 – действий сексуального характера⁵. Согласно данным исследования Всемирной организации здравоохранения (ВОЗ), выполненного в 2017 году, 62,4 % юношей и 57,8 % девушек признались, что подвергались насилию в первые 18 лет жизни. Наиболее частыми были телесные наказания – 20,2 %, эмоциональное насилие – 15,1 % и эмоциональное пренебрежение – 13 %. По данным Минздрава, за 2016 – 2017 учебный год преподаватели и дирекция образовательных учреждений зафиксировали 10 752 случая насилия в отношении детей. Из данных полиции следует, что в школах в отношении несовершеннолетних совершено 275 актов агрессии. Из них 38 раз негативизм проявляли педагоги, а в остальных 227 случаях это были конфликты между учениками. Из 1401 случаев обращения в органы по факту противоправных действий в отношении несовершеннолетних 302 эпизода составляли избиения детей домочадцами, 332 – акты сексуального насилия над детьми⁶.

В Российской Федерации (население около 146,8 миллионов человек, 49 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 68 место в рейтинге государств по уровню счастья, 89 место в индексе верховенства закона), согласно имеющимся оценкам⁷, в стране ежегодно от рук родителей или опекунов погибает до 2,5 тысяч детей. В 2018 году было зафиксировано 3260 тяжких и особо тяжких преступлений в сфере семейно-бытовых отношений⁸. Согласно другому источнику⁹, в 2018 году число преступлений против несовершенно-

¹ Насилие над детьми – болезнь литовского общества // URL <https://ee.sputniknews.ru/radio/20170223/4902679.html>.

² Литовский диссидент: педофилы держат в страхе всю страну // URL https://ee.sputniknews.ru/world_news/20180215/9328658.html.

³ Жители Литвы объединяются, чтобы защитить детей от «Защиты детей» // URL <https://eadaily.com/ru/news/2018/11/13/zhiteli-litvy-obedinyayutsya-chtoby-zashchitit-detey-ot-zashchity-detey>.

⁴ Vaikystė be smurto // URL <http://www.vaikystebesmурto.lt>.

⁵ Тревожная статистика: тысячи молдавских детей подвергаются насилию дома и в школе // URL <https://1news.md/social/26132-trevozhnaya-statistika-tysyachi-moldavskih-detey-podvergayutsya-nasiliyu-domai-v-shkole.html>.

⁶ Статистика насилия над детьми в Молдове поражает // URL <http://www.allmoldova.com/ru/news>.

⁷ Хананашвили Н. Л. Защита прав ребенка: пространства взрослой жестокости // Вопросы ювенальной юстиции. 2006. № 1. С. 32 – 35.

⁸ Кориненко Е. Очередь на побои: домашнее насилие не поддается подсчету // Известия, 15.08.2019.

⁹ Звездина П., Линдделл Д. Власти раскрыли данные о жестоком обращении с детьми в регионах // URL <https://www.rbc.ru/society/14/08/2019>.



летних увеличилось на 5 % (с 91 554 в 2017 году до 96 150), в том числе на 4,9 % (с 13 487 до 14 152) – направленных против половой неприкосновенности и половой свободы несовершеннолетних. Более 60 % (54 697, в 2017 году – 44 568) уголовно-наказуемых деяний в отношении детей совершено в семьях. Наиболее неблагополучными регионами названы Оренбургская область, Башкирия, Пермский край, Саратовская и Челябинская области. В этом же году зафиксировано 788 детских суицидов – на 14 % больше, чем в 2017 году¹. В этом же году в России, согласно Порталу правовой статистики Генеральной прокуратуры Российской Федерации расследовалось 43 554 преступлений, в том числе 23 484 средней тяжести и 7 748 тяжких, совершенных несовершеннолетними или при их участии.

В Республике Таджикистан (население около 8,5 миллионов человек, 127 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 74 место в рейтинге государств по уровню счастья, индекс верховенства закона не оценивался) достоянием общественности становится лишь информация об отдельных фактах насилия в семьях. Насилие начинается в родительской семье, которая ограничивает обучение девочек в школе допустимым минимумом, выдает замуж 14 – 15-летних девочек помимо их воли. В семье мужа жена становится объектом насилия согласно укоренившейся традиции, «обосновываемой» нормами псевдорелигиозной морали, она находится в полной зависимости от мужа и его родственников. Муж, согласно «традиции», вправе выгнать жену вместе с детьми и тогда они остаются без средств к существованию, поскольку ни родители мужа, ни ее родители не принимают «опозорившуюся» женщину и ее детей. Домашнее насилие становится причиной многочисленных случаев суицида и психологических травм. По данным медиков, покончить с собой пытаются 5 % женщин, у 70 % наблюдаются психоэмоциональные нарушения. Хотя существование этой проблемы в стране ни для кого не секрет, публичное обсуждение темы насилия в обществе не принято, поскольку считается частным делом каждой семьи. Созданию центров поддержки семьи и детства препятствует отсутствие средств в бюджете государства².

Республика Туркменистан (население около 5,8 миллионов человек, 108 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 87 место в рейтинге государств по уровню счастья, индекс верховенства закона не оценивался) относится к числу самых закрытых государств мира³. Официальная системная информация о насилии над детьми в открытом доступе отсутствует. В то же время в СМИ просачиваются отдельные сведения, особенно вызывающие значительный общественный резонанс. Сообщается, в частности, о похищениях детей с целью трансплантации внутренних органов. Сохраняет свою актуальность проблема сексуального рабства, включая незаконную отправку в Турцию и арабские страны молодых, в том числе несовершеннолетних туркменок⁴. Согласно данным ЮНЕСКО⁵, 26 % женщин считают, что мужа можно оправдать, если он ударил или бьет свою жену, по крайней мере, в одной из пяти ситуаций. Отсутствует специальный закон, регулирующий и криминализирующий домашнее насилие в отношении женщин и детей. Несмотря на прогресс в реализации прав женщин и девочек с инвалидностью, они сталкиваются с многочисленными и пере-

¹ Локтионова М. Запороть до смерти: как воспитывают детей в России // URL <https://www.gazeta.ru/social/2019/07/14>.

² Таджикские жены: побои, унижения, суицид // URL https://www.bbc.com/russian/society/2011/03/110331_tajikistan Domestic violence.

³ Human Rights Watch. Всемирный доклад 2019. Туркменистан // URL <https://www.hrw.org/ru/world-report/2019/country-chapters/326170>.

⁴ Шамратов М. Туркменистан – как прикаспийский оазис преступности // URL <https://www.hronikatm.com/2015/04/turkmenistan-kak-prikspiyskiy-oazis-prestupnosti>.

⁵ ЮНИСЕФ в Туркменистане. Анализ положения прав детей и женщин в Туркменистане. Ашхабад, 2019 г.



крестными формами дискриминации. Такое положение негативно отражается на реализации их прав на образование, здравоохранение, трудоустройство, включая право на защиту от насилия. В стране отсутствует система управления, ориентированная на обеспечение и защиту прав детей, в том числе подвергающихся домашнему насилию. Дети, проживающие главным образом в сельской местности, имеют ограниченные возможности доступа к дошкольному образованию. Ограниченный доступ к информации о положении детей в стране препятствует развитию правозащитной деятельности в этой сфере.

В Узбекистане (население более 33,2 миллионов человек, 105 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 41 место в рейтинге государств по уровню счастья, 91 место в индексе верховенства закона) информация о насилии над детьми государством замалчивается. Из сообщений СМИ следует, что факты насилия имеют место в общеобразовательных школах: руководители школ, учителя избивают учащихся, привлекают их к неоплачиваемому труду по уборке хлопка, под угрозой наказания принуждают учащихся скрывать факты насилия и унизительного обращения¹, по-видимому, не единичны и случаи сексуального и физического насилия над детьми, унижения их чести и достоинства². Однако и СМИ мало интересуют проблемы насилия над детьми в узбекских семьях. Это, в частности, касается дискриминации девочек по сравнению с мальчиками, ранних браков, число которых не уменьшается вопреки законодательному закреплению разрешения на вступление в брак не ранее 18 лет.

В Украине (население 41 миллион человек, 88 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 133 место в рейтинге государств по уровню счастья, 77 место в индексе верховенства закона), утверждают правозащитники, процветает физическое насилие над детьми: 70 % несовершеннолетних из 8 миллионов детей в возрасте до 18 лет подвергаются физическому насилию в семье. «Украинское общество лояльно воспринимает тычки, подзатыльники, удары ремнем или розгами в отношении ребенка, которые якобы несут воспитательную функцию. Это делают родители, воспитатели, учителя. Высокая терпимость к проявлениям насилия по отношению к детям в обществе объясняется традициями, низкой культурой и плохой информированностью о правах ребенка»³. Каждый пятый ребенок в Украине страдает от сексуального насилия⁴. 6 декабря 2017 года принят закон «О внесении изменений в Уголовный и Уголовный процессуальный кодексы Украины с целью реализации положений Конвенции Совета Европы о предотвращении насилия в отношении женщин и домашнего насилия и борьбу с этими явлениями». Закон криминализирует преступления, совершенные не только в отношении ребенка, но и совершенные в его присутствии. Принятая в соответствии с этим законом статья 126-1 УК Украины предусматривает уголовную ответственность за умышленное систематическое совершение физического, психологического или экономического насилия⁵.

¹ Узбекская прокуратура проверяет информацию о насилии в школе для мальчиков // URL <https://tj.sputniknews.ru/asia/20180723>.

² В Узбекистане директор детского дома сел в тюрьму за насилие над детьми // URL <https://tj.sputniknews.ru/asia/20180807/1026390234/uzbekistan-detskyy-dom-detii-nasilie-tyurma.html>.

³ В Украине процветает физическое насилие над детьми – ООН // URL <https://1kr.ua/news-10824.html>.

⁴ Каждый пятый ребенок в Украине страдает от сексуального насилия // URL <https://tsn.ua/ru/ukrayina/kazhdyy-ryatuy-rebenok-stradaet-ot-seksualnogo-nasiliya-kak-ih-zaschitit-1445388.html>.

⁵ Хоменко С. Бьет – значит сядет: в Украине появились новые законы против домашнего насилия // URL <https://www.bbc.com/ukrainian/features-russian-42567399>.



В Эстонии (население 1,32 миллиона человек, 30 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 55 место в рейтинге государств по уровню счастья, 12 место в индексе верховенства закона) в 2018 году правоохранительные органы приняли около 15 тысяч сообщений о случаях семейного насилия. В 2015 году в результате семейного насилия травмы получили около 38 000 женщин, 15 000 мужчин и 2400 детей¹. Физические наказания как метод воспитания считают приемлемыми более половины родителей в Эстонии. Свидетелями или жертвами насилия со стороны родителей становятся 40 % несовершеннолетних детей². При опросе 16 % учеников основной школы Эстонии признались, что они становились жертвой физического насилия в своем учебном заведении со стороны других учащихся³. Согласно исследованию, выполненному Союзом защиты детей, примерно треть подростков страны в возрасте 16 – 19 лет сталкивались в своей жизни с сексуальным насилием⁴. Система защиты детей объединяет Правительство Республики, Совет по защитедетей, Министерство социальных дел, Департамент социального страхования, уездных старейшин и штатные единицы местного самоуправления; основанием функционирования системы является Закон о защищедетей, однако эта система далека от совершенства⁵.

Законы о противодействии семейному насилию приняты в более чем ста государствах мира, в том числе в Австралии, Австрии, Болгарии, Великобритании, Германии, Нидерландах, Испании, Литве, Словении, США, Чехии, Швейцарии и других странах.

В рейтинге стран мира по верховенству закона лидируют Дания и Норвегия.

В Дании (население около 5,7 миллиона человек, 11 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 2 место в рейтинге государств по уровню счастья, 1 место в индексе верховенства закона) на разговор в муниципалитет в соответствии с законом «О социальном сервисе» могут пригласить как беременную женщину, злоупотребляющую сигаретами и алкоголем, так и отца, отшлепавшего своего сына на игровой площадке. Государство вмешивается в дела семьи, если ребёнку плохо⁶. Количество детей, ежегодно добровольно или насильственно изымаемых из родительских семей и передаваемых либо в интернат, либо в опекунскую семью, может приближаться к 30 тысячам, причем нередки случаи, когда ребенок может быть изъят из семьи неоднократно – при том, что, по утверждению психологов, даже одно изъятие может нанести непоправимый ущерб психике ребенка. Как следствие, множится число сломанных судеб и разрушенных связей между родителями и детьми: каждый четвёртый датский ребёнок в приёмной семье предпринимает попытку самоубийства⁷. Испытавшие насилие дети, вырастая, привнесут в будущее своей страны не усвоенные ими

¹ В Эстонии фиксируются десятки тысяч случаев семейного насилия // URL <https://ee.sputniknews.ru/society/20190505/16069124/Estonia-fiksiruyutsya-desyatki-tysyach-sluchaj-domashneen-nasiliye.html>.

² Более половины родителей в Эстонии до сих пор считают физические наказания методом воспитания // URL <https://www.mke.ee/sobytiya>.

³ 16 % эстонских детей стали жертвами физического насилия в школе // URL <https://news.rambler.ru/baltic/35212087-16-estonskih-detey-stali-zhertvami-fizicheskogo-nasiliya-v-shkole>.

⁴ В Эстонии случались случаи сексуального насилия над подростками // URL <https://www.kompravda.eu/online/news/2859581>.

⁵ Ирис Петтай – о домашнем насилии: в Эстонии сочувствуют как жертве, так и насильнику // URL <http://yanatoom.ee/ru>.

⁶ Государство вмешивается в дела семьи, если ребёнку плохо // URL <https://www.the-village.ru/village/city/direct-speech/172391-spetsialist-po-zaschite-detey-danya-o-tom-u-kogo-i-kak-v-skandinavii-zabirayut-detey-i-kuda-detey-otpravlyayut>.

⁷ Каждый четвёртый датский ребёнок в приёмной семье предпринимает попытку самоубийства // URL <https://scandinews.fi/society/5219-kazhdyyj-chetyrtyjj-datskij-rebyonok-v-priyomnoj-seme-predprinimaet-popyitku-samoubijstva>.



культуру и традиции, а боль и психологический надлом – признаки психически нездорового общества¹.

В Соединенных Штатах Америки (население 322,6 миллиона человек, 13 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 19 место в рейтинге государств по уровню счастья, 19 место в индексе верховенства закона) закон о противодействии насилию над женщинами действует с 1994 года. С 1993 по 2010 годы число женщин, убитых сексуальными партнерами, уменьшилось на 30 %, а случаев домашнего насилия в отношении женщин стало втрое меньше. Тем не менее, в 2015 году вследствие жестокого обращения и отсутствия заботы пострадали 683 тысячи детей, стали жертвами (умерли) 1670 детей. Три четверти детей пострадали от жестокого обращения; 17,2 % пострадали от физического насилия; 8,4 % пострадали от сексуального насилия. Самый высокий уровень виктимизации – 24,2 на 1000 детей – приходится на первый год их жизни. Виновником жестокого обращения с ребенком в 78,1 % обоснованных случаев признавался родитель. Некоторые дети подвергаются поливиктимизации – они перенесли более чем одну форму жестокого обращения. Центры защиты прав детей обслужили более 311 тысяч детей, пострадавших от жестокого обращения, обеспечивая защиту и поддержку этих детей и их семей².

В Канаде (население около 40 миллионов человек, 12 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 9 место в рейтинге государств по уровню счастья [3], 9 место в индексе верховенства закона) о физическом насилии в детстве сообщили 31,2 % мужчин и 21,1 % женщин, при этом аналогичные пропорции мужчин (10,7 %) и женщин (9,2 %) сообщили о тяжелом физическом насилии. 12,8 % женщин и 4,3 % мужчин сообщили о случаях сексуального насилия в детстве. Во всех указанных случаях следствием насилия становились психические расстройства, нередко сопровождаемые суициdalными мыслями и даже попытками самоубийства³.

В Германии (население 81,3 миллиона человек, 5 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 19 место в рейтинге государств по уровню счастья, индекс верховенства закона 6), несмотря на интенсивные полицейские расследования и кампании по повышению осведомленности, десятки тысяч детей становятся жертвами насилия и сексуальных надругательств. Согласно отчету благотворительной организации «Kinderhilfe» («Помощь детям») и Федерального управления уголовных расследований (BKA), в 2017 году серьезно пострадали 4247 детей (в 2016-м – 4237), причем 1830 были моложе 6 лет. В 2017 году было убито 143 ребенка (в 2016-м – 133). 13 539 детей стали жертвами изнасилования или насилиственных половых актов, за хранение или распространение детской порнографии были задержаны 16 317 человек. Президент BKA Хольгер Мюнх и глава Kinderhilfe Райннер Беккер заявили, что сообщенные случаи были лишь верхушкой айсберга, поскольку в семьях, где жертвы не желали обвинять своих родственников, нередко также происходило насилие⁴.

Во Франции (население 66,5 миллиона человек, 24 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 24 место в рейтинге государств по уровню счастья, 18 место в индексе верховенства закона) согласно данным Французского детского фонда, 85 процентов родителей признаются, что они порют своих детей. Согласно опросам о собственном дет-

¹ Алисова Е. Ювенальная юстиция в Дании // URL <https://rossaprimavera.ru/article/e2306099>.

² National Statistics on Child Abuse // URL <https://www.nationalchildrensalliance.org/media-room/nca-digital-media-kit/national-statistics-on-child-abuse>.

³ Boesveld S. One-third of Canadians have suffered child abuse, highest rates in the western provinces, study says. National Post April 22, 2014.

⁴ Tens of thousands of children in Germany victims of violence, sexual abuse, report says // URL <https://www.dailysabah.com/europe/2018/06/05>.



стве, 22 % французов сообщают о событиях, которые равносильны насилию. 16 % из них стали жертвами сексуальных надругательств (в основном контактных, чаще всего испытывали молодые девушки); 8 % подвергались психологическому насилию (угрозы, оскорблении, унижения); 5 % подвергались регулярному насилию (избиения); 3 % посчитали себя жертвами родительского равнодушия. 68 % из зарегистрированных жертв сообщают о жестоком обращении, которое произошло хотя бы частично в их собственной семье. Среди заявленных жертв проявляются две основные тенденции: 80 % французов говорят, что они не сообщали об имевшем место жестоком обращении; 61 % утверждает, что сообщали о жестоком обращении, и что эта ситуация полностью или частично прекратилась в результате разоблачений¹.

В Китайской Народной Республике (население около 1 392 миллионов человек, 86 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 93 место в рейтинге государств по уровню счастья, 75 место в индексе верховенства закона) не ведется официальная статистика насилия в отношении детей, однако жестокое обращение с детьми признается в качестве социальной проблемы на материковой части страны. По данным одного из опросов, выполненного в 1999 – 2000 гг., 71,9 % из 3543 состоящих в браке людей сообщили об их избиении в детстве, 70,6 % китайских детей пережили насилие в семье, 51,1 % подвергались телесным наказаниям в школе². Насилие над детьми начинается с детского возраста, в том числе в детских садах³. В конце 2015 года в Китае принят закон, запрещающий насилие в семье. Закон запрещает физическое и психологическое насилие над членами семьи и сожительство с не членами семьи, но не касается сексуальных надругательств или экономического контроля⁴. Тем не менее, насильники-педофилы согласно китайскому законодательству приговариваются к длительным срокам заключения, вплоть до пожизненного, если насилие совершено в отношении нескольких несовершеннолетних⁵.

В Индии (население около 1 351 миллионов человек, 130 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 140 место в рейтинге государств по уровню счастья, 75 место в индексе верховенства закона) традиционные представления о семье позволяют безнаказанно жестоко обращаться с детьми⁶. Ежегодно почти 12,7 миллионов детей из семей с низкими доходами отправляются родителями на заработки. Крупнейшими работодателями детского труда являются штаты Бихар, Уттар-Прадеш, Раджастан, Мадхья-Прадеш и Махараштра. 62,8 % рабочей силы детского труда в Индии, в том числе на опасных работах, составляют дети в возрасте 14 – 17 лет. Более половины работающих подростков не учатся⁷. В 2016 году было зарегистрировано 106 958 случаев преступлений против детей. Принятый Закон о защите детей от сексуальных преступлений (POCSO) не спасает детей от сексуальной эксплуа-

¹ Maltraitances des enfants en France: de nouveaux chiffres // URL <https://enfantbleu.org/maltraitances-des-enfants-en-france-de-nouveaux-chiffres>.

² Qiao D. P. , Chan Y. C. Child abuse in China: A yet-to-be-acknowledged 'social problem' in the Chinese Mainland. *Child & Family Social Work*. 2005. № 10(1). Pp. 21 – 27.

³ China horrified by allegations of child abuse at kindergarten // URL <http://www.newsbelow.com/china-horrified-by-allegations-of-child-abuse-at-kindergarten-262021>.

⁴ Tingting Ch. China's First Law Against Domestic Violence: It's No Longer a Private Matter // URL <http://asiafoundation.org/2016/01/20/chinas-first-law-against-domestic-violence-its-no-longer-a-private-matter>.

⁵ Китайская прокуратура рассказала о педофилах и насилии над детьми // Газета «Труд», 19.11.2018.

⁶ Child abuse: can India afford to remain in denial? // URL <https://www.newstatesman.com/world-affairs/2013/04/child-abuse-can-india-afford-remain-denial>.

⁷ Statistics of Child Labour in India State Wise // URL <https://www.savethechildren.in/articles/statistics-of-child-labour-in-india-state-wise>.



тации. Согласно данным Национального бюро регистрации преступлений (NCRB), из 36 022 сексуальных преступлений три четверти изнасилований детей были совершены их близкими, остальные – работодателями и их коллегами¹.

В Японии (население около 126 миллионов человек, 19 место в рейтинге государств по уровню жизни за 2018 год, 58 место в рейтинге государств по уровню счастья, 14 место в индексе верховенства закона) согласно статистическим данным, собранным Министерством здравоохранения, труда и социального обеспечения в 2018 году, наиболее распространенным было психологическое насилие над детьми (88 389 случаев), физическое насилие (40 256), пренебрежение (29 474) и сексуальное насилие (1 731 случай). В 2017 году в результате жестокого обращения погибло 65 детей, 52 из них были связаны со злоупотреблениями, не связанными с убийством и самоубийством. Из общего числа случаев смерти от жестокого обращения с детьми 28 были младенцами в возрасте до одного года, 14 из этой последней группы были моложе одного месяца. Основными виновниками были родные матери (в 25 случаях) и родные отцы (в 14 случаях). 16 из этих смертельных случаев произошли после незапланированной или иным образом неожиданной беременности матерей².

Выполненный анализ позволяет сформулировать следующие выводы.

Насилие над детьми присутствует во всех странах мира вне зависимости от уровня жизни, уровня счастья и позиции государства в рейтинге индекса верховенства закона, различия между государствами имеют количественный, но не качественный характер.

Насилие преследует детей и подростков на всем пространстве их жизнедеятельности: дома, в детском саду, в школе, на улице.

Насилие преобладает в семьях, имеющих низкий уровень доходов.

В состав основных форм насилия над детьми входят психологическое, физическое, сексуальное насилие, пренебрежение нуждами и потребностями ребенка во всех сферах его жизнедеятельности, экономическое насилие.

Характерной особенностью развивающихся государств с низким уровнем доходов населения является вынужденная эксплуатация детского труда – как в семье, так и в ее интересах вне семьи. Дети, отдаваемые в наемный труд, становятся самой бесправной категорией трудящихся.

В развитых государствах формируется законодательно закрепленная система охраны и защиты прав детства. В Дании эта система, доведенная до абсурда, стала угрозой психологическому здоровью родителей.

Масштабы насилия над детьми в разы превышают данные, приводимые официальной статистикой и правозащитными организациями вследствие высокой степени латентности большинства таких деяний.

Ребенок, систематически испытывающий насилие в семье, рано или поздно начинает искать утешения, успокоения за ее пределами. Такую компенсацию отвергаемый семьей ребенок находят в среде себе подобных – на улице. Дети-изгои, подростки объединяются – не только ради выживания, но и в поисках способов мести взрослым. Массовое насилие над детьми оборачивается массовым детским насилием – как против взрослых, своих главных насильников, так и, в еще большей степени, против себе подобных, но «благополучных» детей – детской преступностью.

¹ India sexual abuse: «Four child victims every hour» // URL <https://www.bbc.com/news/world-asia-india-42193533>.

² New Record for Annual Child Abuse Reports in Japan // Society, Aug 22, 2019.

**КАЗАЧЕК Е.Ю.**

Старший преподаватель кафедры криминалистики Хабаровского филиала Московской академии Следственного комитета Российской Федерации, полковник юстиции
E-mail: dobrychkaa@mail.ru

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПРАВОМ НЕ СВИДЕТЕЛЬСТВОВАТЬ ПРОТИВ СЕБЯ – КАК СПОСОБ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМУ РАССЛЕДОВАНИЮ (ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ)

Право не свидетельствовать против себя является одним из краеугольных принципов современного уголовного процесса, имеющего ярко выраженный состязательный характер. Сложно представить справедливое судебное разбирательство, в рамках которого обвиняемый принуждался бы к даче самоинкриминирующих показаний. В этой связи вполне логично, что данное право является частью международной модели прав человека.

Понятие не свидетельствовать против себя – общепризнанные нормы и принципы международного права, это своеобразная защита от «нажима», давления со стороны следователя на подозреваемого или обвиняемого. Следствие не может прибегать к доказательствам, полученным путем принуждения, против воли обвиняемого в ходе расследования. Это право нашло свое отражение во Всеобщей декларации прав человека и других международных правовых актах в области защиты прав человека.

Статья 14 Пакта 1966 года о гражданских и политических правах прямо предусматривает, что каждый обвиняемый вправе не быть принуждаемым к даче показаний против самого себя или к признанию себя виновным. Европейский Суд по правам человека в своих решениях постоянно подчеркивает, что, хотя право не свидетельствовать против себя не упомянуто в Европейской конвенции 1950 года, оно является существенным элементом права на справедливое судебное разбирательство (статья 6 Конвенции).

Ряд правоведов России уделили немало своего внимания проблеме противодействия расследованию, а в последнее время указанная проблема приобрела особенную актуальность и остроту. И если раньше под противодействием расследованию понимали преимущественно различные формы и способы сокрытия преступлений, то теперь это понятие наполнилось более широким содержанием и может быть определено как умышленная деятельность с целью воспрепятствовать расследованию.

Следует отметить таких известных авторов как Белкин Р.С., Баев О.Я. и многих других, занимающихся изучением проблемы противодействия¹. Обязательно следует назвать специально посвященную этой теме докторскую диссертацию Карагодина В.Н. «Преодоление противодействия предварительному расследованию»².

С точки зрения Карагодина В.Н., которую он высказывает в своей диссертации, противодействие предварительному расследованию - это «умышленные действия (или система действий), направленные на воспрепятствование выполнению задач предварительного расследования и установлению объективной истины по уголовному делу».

¹ Белкин Р.С., «Противодействие расследованию и пути его преодоления криминалистическими и оперативно-розыскными средствами и методами» //Криминалистическое обеспечение деятельности криминальной милиции органом предварительного расследования / Под ред. Т.В. Аверьяновой, Р.С. Белкина. М., 1997 - с.67.

² Карагодин В.П., «Преодоление противодействия предварительному расследованию». дис... на соискание доктора юридических наук. Свердловск, 1992.



Согласно результатам проведенного опроса, за 2018-2019 учебный год среди слушателей курсов повышения квалификации Хабаровского филиала ФГКОУ ВО «Московская академия СК России» – следователи и руководители следственных отделов СУ СК России по Дальневосточному федеральному округу (более 140 человек), противодействие при расследовании преступлений, испытывают все следователи без исключения, а вот преодолеть его удалось только 75%.

Данные опроса определяют целесообразность изучения способов противодействия расследованию с предложением мер по его нейтрализации, на основе анализа приведенных в статье примеров из следственной практики.

Условно назовем такой вид воспрепятствования расследованию - «узаконенным противодействием». То есть речь пойдет не только о конституционной гарантии, но и о злоупотреблении ею, как способе противодействия предварительному расследованию.

В Конституции РФ предусматривается расширенная версия права не давать против себя показания. Лицо, находящееся под следствием, может не разглашать информацию, направленную против людей, находящихся в родстве. Это муж, жена, дети, родители, бабушки, дедушки. А также против усыновителей, усыновленных, кровных братьев, сестер, внуков.

Человек, подозреваемый, в чем-либо, вправе отказаться от показаний. От доказательств, фактов, которые направлены против него или родственников. Выступать свидетелем по делу против родственников. Подозреваемый должен знать от следователя о праве не давать обвинительные показания. Если этого не произошло, сведения, полученные во время допроса, признаются недопустимыми. Подозреваемое лицо вправе требовать присутствие при допросах адвоката. Прислушиваться к консультациям, так как не знает, какие сведения обернуться против него¹.

Хотелось бы рассмотреть реализацию данного права при проведении следственного действия, без которого не обходится ни одно уголовное дело – допрос. Процессуальный порядок проведения допроса предусматривает прежде всего, разъяснение прав и обязанностей допрашиваемого лица². В частности, разъяснение положений ст. 51 Конституции РФ³.

Как это иногда происходит на практике. Следователь, разъясняет положение статьи 51 Конституции РФ следующим образом: «в соответствии со ст. 51 Конституции РФ вы имеете право не свидетельствовать против себя, своих близких и т. д. и отказаться от дачи показаний». То есть, фактически следователь, указывает допрашиваемому лицу каким образом ему следует поступить. При этом, не акцентируя внимание на пределы применения данной нормы и провоцируя при этом сторону на противодействие.

Конституция РФ в ст. 51 устанавливает институт самозащиты любого человека, давая ему возможность не свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом⁴.

В то же время ст.ст. 42, 56 УПК РФ установлены запреты для указанных участников процесса на отказ от дачи показаний или дачу заведомо ложных показаний. Возникает вопрос: в каких случаях отказ потерпевшего или свидетеля от дачи показаний, то есть использу-

¹ Ерджанов Т. К. «Право не свидетельствовать против себя в практике Европейского суда по правам человека». Журнал: Вестник КазНУ. г. Алматы. 2013.

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ // Правовая система «Гарант».

³ Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года // Российская газета, выпуск от 25 декабря 2003 года.

⁴ Комментарий к Конституции Российской Федерации (под общ. ред. Л.В. Лазарева). - ООО "Новая правовая культура", 2009 г.



зование иммунитета, предоставляемого Конституцией РФ, невозможен. Уточним, что за рамками этого вопроса осталась ситуация, при которой потерпевший или свидетель дают заведомо ложные показания (данные действия никак не соотносятся с положениями Конституции РФ предполагают возможность привлечения к ответственности по ст. 307 УК РФ, в то время как отказ от дачи показаний влечет ответственность по ст. 308 УК РФ).

С точки зрения практики, на наш взгляд, все факты процессуального противодействия, в том числе отказа от дачи показаний, можно разделить на правомерные и неправомерные.

Остановимся на неправомерных отказах. Согласно постановлению следователя И., был признан потерпевшим по уголовному делу. Перед допросом ему были разъяснены права и обязанности, в том числе он был предупрежден об уголовной ответственности по ст.ст. 307, 308 УК РФ, о чем он собственноручно расписался в протоколе допроса. Однако И. отказался от дачи показаний в отношении обвиняемой, хотя она не являлась ему супругой или другим близким родственником, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ, заявив о занесении своего отказа в протокол допроса. То есть потерпевший И. не выполнил свою процессуальную обязанность давать правдивые показания по уголовному делу¹.

Приводействие в виде отказа от дачи показаний оправдывается участником процесса самими обстоятельствами дачи этих показаний. Для лица, которое производит расследование, это всегда порождает дополнительные трудности. Так, например, свидетель С., располагая сведениями о преступных действиях П., который не является его близким родственником, отказался от дачи свидетельских показаний, сославшись на ст. 51 Конституции РФ. И уже, будучи допрошенным в качестве подсудимого в судебном заседании, он свою вину в совершении преступления не признал, пояснив, что следователь не разъяснил ему последствия отказа от дачи показаний, равно как и не обозначил круг лиц, в отношении которых он вправе не давать показания. Кроме этого, следователь не разъяснял ему об ответственности, предусмотренной ст.ст. 307, 308 УК РФ. Когда он подписывал протокол, то о своих правах как свидетеля не читал, так как не считал это нужным. На самом же деле, отказ от дачи показаний был обусловлен тем, что он не хотел вмешиваться в дело и считал, что П. должен сам решить свои проблемы².

Нередки случаи, когда лица, отказываясь от дачи показаний, в качестве причины указывают поведение следователя. Так, например, в ходе судебного заседания, подсудимый З. вину в совершении преступления, предусмотренного ст. 308 УК РФ, не признал и сообщил суду, что, следователь, осуществляя его допрос в качестве свидетеля по уголовному делу, возбужденному по ч. 4 ст. 264 УК РФ, оказывал на него психическое давление, угрожая привлечением к уголовной ответственности за дачу ложных показаний, вел себя грубо и некорректно. именно такое поведение следователя послужило причиной отказа давать показания³.

В некоторых случаях для придания законности отказу от дачи показаний используется ст. 307 УК РФ (ложные показания).

Приведенные ситуации представляют собой относительно простые примеры противодействия, но в то же время они указывают на конкретные способы его преодоления.

Прежде всего, лицу перед началом допроса должны быть разъяснены права и обязанности свидетеля или потерпевшего. В том числе положения ст. 51 Конституции РФ. При полу-

¹ Приговор мирового судьи судебного участка Краснохолмского района Тверской области от 10.06.2017 по делу № 1-33/17//архив суда Краснохолмского района Тверской области от 10.06.2017/

² Приговор мирового судьи судебного участка № 4 Центрального административного округа г. Тюмени от 15.07.2013 по делу № 1-111-2013/4м) //архив суда г. Тюмени /.

³ Приговор мирового судьи судебного участка № 169 Орехово-Зуевского района Московской области от 17.01.2014 по делу № 1-3/2014) //архив суда Орехово-Зуевского района Московской области /.



чении отказа, факт отказа от дачи показаний в обязательном порядке должен быть зафиксирован в протоколе следственного действия. При этом не важно, указана ли причина отказа.

Отметку об отказе от дачи показаний может выполнить как допрашиваемое лицо, так и следователь. Если же допрашиваемое лицо просто отказывается от ознакомления с содержанием протокола и его подписания, следователь вносит соответствующую запись в протокол в соответствии с положениями ст. 167 УПК РФ. Однако с целью формирования доказательственной базы по преступлению, предусмотренному ст. 308 УК РФ, факт отказа от дачи показаний фиксируется в присутствии понятых¹.

Кроме того, нужно иметь в виду, что в ходе предварительного расследования допросу также подлежат подозреваемые и обвиняемые лица.

Как правило, следователи, получив отказ от дачи показаний в связи с реализацией положений ст. 51 Конституции РФ прекращают допрос, тем самым оставляя не выясненным позицию подозреваемого/обвиняемого по всем вопросам допроса. Тем самым провоцируя подозреваемого/обвиняемого на злоупотребление конституционным правом, а значит и на противодействие предварительному расследованию.

В этой ситуации, можно использовать следующий тактический прием: подозреваемому/обвиняемому последовательно задаются вопросы и следователь, либо получает ответ на поставленный вопрос, либо заявление об отказе от дачи показаний (ст. 51 Конституции РФ) по конкретному вопросу, что само по себе в дальнейшем прямо укажет, на какой именно вопрос и относительно чего человек отказался отвечать.

В завершение хотелось бы привести несколько практически значимых выводов-рекомендаций по исключению возможного злоупотребления правом не свидетельствовать против себя, закрепленного в положениях ст. 51 Конституции РФ и преодолению противодействия со стороны свидетеля или потерпевшего в виде необоснованного отказа от дачи показаний. Прежде всего, следователю необходимо не только зафиксировать в протоколе факт разъяснения допрашиваемому прав, предусмотренных ст. 51 Конституции РФ, а также прав и обязанностей, предусмотренных ст.ст. 46 и 56 УПК РФ, но и предложить допрашиваемому изложить причину отказа, так как в дальнейшем на основе этого можно будет сделать вывод о правомерности или неправомерности применения иммунитета конституционной гарантии, предусмотренной ст. 51 Конституции РФ. Что касается допроса подозреваемого/обвиняемого, то следователю необходимо более тщательно подготовиться к допросу, подобрать соответствующие приемы, в том числе направленные на предотвращение противодействия с целью исключения злоупотребления конституционным правом.

¹ Приговор мирового судьи судебного участка № 56 района имени Лазо Хабаровского края от 05.03.2012 по делу № 1-2/2012) //архив суда района имени Лазо Хабаровского края /.

**Касимова Ф.А.**

Магистрант 1-го года обучения отделения государственного управления и права Института государственной службы при президенте Республики Таджикистан
E-mail: dinorshoev@gmail.com

ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ПРАВА НА НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

Многовековой исторический опыт развития человечества свидетельствует, что даже самые развитые формы политического и экономического колlettivизма и общности не умоляют потребности человека как биосоциального существа в личной неприкословенности, в необходимости защиты своего достоинства и на этой основе в стремлении к самовыражению и самоутверждению, к признанию всеми, в том числе и государства, независимости и свободы человека в его мыслях и чувствах, неприкословенности частной и семейной жизни.¹

В начале прошлого столетия большинство правовых актов не предусматривали нормативное закрепление права на неприкословенность частной жизни. Предпочтение отдавалось лишь праву на тайну переписки, телеграфных, телефонных сообщений. Единое законодательное закрепление право на частную жизнь получило после второй мировой войны, что может быть объяснено двумя причинами:

- во-первых, это объясняется наличием исторического опыта по злоупотреблению этим правом (фашизм, маккартизм и т. д.);
- во-вторых, это объясняется неизбежным ростом деприватизации человеческой жизни, связанным с научно-техническим прогрессом и экономической выгодой для государства «информационного портрета» человека.

Следует подчеркнуть, что в содержание права на неприкословенность частной жизни входит большое количество структурных элементов, характеризующих данное право. И это является естественным, так как частная жизнь охватывает большой сегмент жизнедеятельности человека. Это отражено и в нормах международных договоров, в частности МПГПП в ст. 17, 23 и 24, а также в ст. 10 МПЭСКП. Данные положения обоих Пактов детализируют положения, которые были закреплены в ст. 12 и 16 ВДПЧ. Содержание данных статей международных актов устанавливает, что право на неприкословенность частной жизни включает ряд прав человека, таких как: невмешательство в частную и семейную жизнь; тайна переписки и других средств общения; неприкословенность жилища; право на имя; право на создание семьи и т.д.² Принятая в 1995 г. Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека, также не стала исключением в признании идей о защите основных прав человека. В частности, ст. 9 Конвенции СНГ устанавливает: «Каждый человек имеет право на уважение его личной и семейной жизни, на неприкословенность жилища и тайну переписки».

Вышеуказанные права в своей совокупности составляют содержание неприкословенности частной и семейной жизни. А также выступают качестве самостоятельных прав, и характер регулируемых ими отношений является различным. Это связано с тем, что данная категория прав регламентирует внутреннее содержание жизнедеятельности человека.

¹ Бондарь Н.С. Власть и свобода на весах конституционного правосудия. Защита прав человека Конституционным судом Российской Федерации. - М., 2005. - С.379

² Холиков А.Г., Диноршоев А.М. Права человека. - Душанбе, 2009. - С.314



Право на неприкосновенность частной жизни это субъективное охраняемое законом право человека на свободное определение своего поведения, определенную независимость от государства и общества, свободное распоряжение информацией о себе и своих поступках, личные и семейные тайны, персональное, недоступное без его желания пространство как в собственном жилище; так иличном информационном пространстве, тайну коммуникационных сообщений, а также гарантии государства на защиту этих правомочий.

Несмотря на отсутствие единого четкого определения границ понятий "личная" и "частная" жизнь, пренебрежительное отношение к этим важнейшим для любого человека сторонам бытия со стороны государства чревато серьезными последствиями для свобод граждан, особенно в условиях все объемлющей информатизации, достигающей кульминации в 21 веке.

Существуют два основополагающих подхода к пониманию термина частной жизни. Первый исходит из детализации элементов частной жизни, с помощью которых делается попытка очертить все стороны понятия в целом. В свою очередь первый подход дифференцируется на две точки зрения:

1) следует определить те сферы автономии человека, которые и гарантируются данным правом. Они не обязательно должны быть нормативным образом закреплены, а выводиться из научного толкования термина частной личной жизни.

2) если присутствует прямое указание в законе на запрет распространения той или иной информации о гражданине, то такая информация охватывается понятием частной жизни, если нет – то распространять ее можно.¹

Второй подход строится на негативном элементе. Вначале выстраивается общий принцип: все, что не относится к публичной деятельности, является частной жизнью, потом из него выводятся исключения.

Подводя итог сказанному, следует констатировать, что частная жизнь – понятие многостороннее. Исходя из этого, его можно определить, как: сферу личной жизни каждого человека, так и его личных отношений, которые принадлежат только ему, и не подлежит контролю со стороны государства. Частная жизнь является нематериальным благом, принадлежащим каждому человеку с момента рождения и заключающимся в таких сторонах его внутренней жизни и сферах общения, которые сознательно им сохраняются втайне от других лиц. Государство не может вторгаться в эту сферу жизни человека, оно призвано ограждать ее от любого незаконного вмешательства.

Понятие частной жизни тесно связано с такими понятиями, как личная и семейная тайна. Под личной тайной понимается право человека определять свое поведение в обществе, самостоятельно регулировать режим информации и требовать от иных лиц соблюдения этих прав. Иными словами, к личным тайнам относятся тайны интимных и семейных взаимоотношений, содержания личных дневников, бумаг, творческих рукописей и т.д. Личная тайна не может быть оглашена без согласия самого индивида. Законодательного определения самого понятия семьи отсутствует так в частности и в Семейном Кодексе, тем не менее исходя из его положений можно дать определение: Семья - это определенный социальный (общественный) институт, это объединение двух и более лиц, основанное на родстве и (или) свойстве, связанное общностью жизни, а также имущественными и личными неимущественными правами и обязанностями.² Под семейной тайной понимается право не просто нескольких

¹ Красавчикова Л.О. Личная жизнь под охраной закона. - М., 1983. - С. 119.

² Филимонова Е.А. Конституционное право российских граждан на неприкосновенность частной жизни: Дис. канд. юрид. наук. - Волгоград, 2005. - С. 61.



лиц, а лиц, связанных родственными узами, на сокрытие фактов, определяющих поведение членов семьи. Иными словами к семейным тайнам относятся сведения о семье, усыновлении ребенка и т.д.

Конституционно правовая регламентация данного права в Республике Таджикистан изложено в формулировке Конституции 1977г.. При этом следует отметить, что в Конституции не используется термин «личная и семейная жизнь» или неприкосновенность частной жизни. Однако это не означает, что данное право не регламентировано в Конституции.

В Конституции Республики Таджикистан закреплены структурные элементы неприкосновенности частной жизни. Так в частности статья 22 Конституции предусматривает право на неприкосновенность жилища. В статье 23, обеспечивается тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных личных сообщений, за исключением случаев, предусмотренных в законе. Сбор, хранение, использование и распространение сведений о личной жизни человека без его на то согласия запрещаются. Статья 25 гласит, что государственные органы, общественные объединения, политические партии и должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность получения и ознакомления с документами, касающимися его прав и интересов, кроме случаев, предусмотренных законом. А так же статья 33 Конституции устанавливает правовое положение семьи и ребенка и в частности закрепляет, что семья как основа общества находится под защитой государства. Каждый имеет право на создание семьи. Далее данная статья регулирует брачно-семейные отношения, устанавливая принцип равенства в брачных отношениях и моногамию (единобрачие). В статье 34 Конституции РТ закрепляется: Мать и ребенок находятся под особой защитой и покровительством государства. Родители ответственны за воспитание и обучение детей, а совершенолетние и трудоспособные дети ответственны за уход и социальное обеспечение своих родителей. Государство заботится о защите детей-сирот и инвалидов, их воспитании и образовании.

Исходя из изложенных норм Конституции и законодательства РТ, а также норм международного права, мы можем определить содержание права на неприкосновенность частной и семейной жизни. Содержанием права на неприкосновенность частной жизни является право каждого человека получать определенную автономию от государства и общества в процессе своей личной жизни, хранить личные (например, тайны переписки) и семейные тайны (например, тайну усыновления, врачебные тайны). А также – реализация права на тайну частной жизни и защиту персональных данных в большей мере связана не столько с возможностями гражданина, сколько с обязанностями соответствующих органов и лиц.¹

Защищая частную жизнь граждан, законодатель использует два правовых понятия – «неприкосновенность» и «тайна», которые наилучшим образом выражают природу данного института. Государство, граждане, организации не должны вмешиваться в частную жизнь человека, выведывать его тайну. К числу тайн обеспечивающих неприкосновенность частной жизни помимо личной и семейной можно отнести: врачебную тайну, банковскую тайну, тайну нотариального действия, адвокатскую тайну, тайну усыновления, которые достаточно подробно закреплены в отраслевом законодательстве РТ

Из перечисленных элементов права на не вмешательство частной и семейной жизни подробнее остановимся на тайне переписки, телефонных разговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, врачебной тайне.

¹ Авдеенкова М., Дмитриев Ю. Система и классификация прав и свобод человека и гражданина // Право и жизнь. 2005. № 3. – С.34-37.



Тайна переписки, телефонных разговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений имеет более давнюю историю, чем право на неприкосновенность частной жизни. Следует отметить, что исторически в Конституции РТ, именно право на тайну переписки, телефонных разговоров, почтовых и иных сообщений закреплено как самостоятельное право человека.

Указанная выше статья Конституции определяет, что тайна считается нарушенной, если сообщается о виде или содержании посланного сообщения, о личности отправителя или получателя или способах доставки, независимо от того, случайно или умышленно подслушиваются телефонные переговоры или они записываются на звукозаписывающую аппаратуру.

Под телефонными переговорами следует понимать переговоры абонентов по городской, междугородней, международной телефонной связи, а также с использованием радиотелефонной, сотовой и космической связи; под другими переговорами подразумеваются переговоры с иных переговорных аппаратов: селекторных, радио и иных технических средств передачи речевой информации.

В соответствие со ст.18 Закона РТ «О почтовой связи» - закрепляется тайна переписки почтовых и иных отправлений, передаваемые по сетям почтовой связи и охраняется. В данном законе под почтовой связью понимается вид связи, представляющий собой единый производственно-технологический комплекс технических и транспортных средств, обеспечивающий прием, обработку, перевозку, доставку, (вручение) почтовых отправлений, а также осуществление почтовых переводов денежных средств (ст.2).

Электрическая связь - всякая передача или приём знаков, сигналов, письменного текста, изображений, звуков или информации любого вида по проводной, радио, оптической или другим электромагнитным системам.

Уполномоченные правоохранительные органы могут совершать действия, ограничивающие тайну связи в соответствии с двумя законами: Уголовно-процессуальным кодексом РТ и законом «Об оперативно-розыскной деятельности».

Следующим составным элементом содержания неприкосновенности частной жизни является врачебная тайна. Медицинские и фармацевтические работники обязаны сохранять врачебную тайну (информацию о состоянии здоровья, о посещении организации здравоохранения) и другие сведения личного характера (п.7 ст.49 Кодекс Здравоохранения РТ).

В содержание врачебной тайны входит: - сам факт обращения лица за медицинской помощью; вид болезни (диагноз, течение, прогноз – т.е. название болезни, ее длительность и возможные последствия); о примененных методах лечения и их эффективности; о лице обратившемся за помощью – о его прошлом, физических и психических недостатках, интимных связях и т.д. Такие сведения могут быть получены при обследовании и лечении, со слов пациента, его родственников, из истории болезни или другой медицинской документации (например, анализов, больничных листов и т.д.) а также от иных медицинских работников.

Любая информация, содержащаяся в медицинских документах гражданина, составляет врачебную тайну.

Медицинскими документами является система документов установленной формы, предназначенных для регистрации данных лечебных диагностических, профилактических, санитарно-гигиенических и других мероприятий, а также для их обобщения и анализа.

Врачебная тайна возникает с того момента когда лицо обратилось за получением медицинской консультации или помощью в лечебное учреждение или к врачу. Врач должен безоговорочно хранить профессиональную тайну.



Разглашение сведений, составляющих врачебную тайну, осуществляется лишь с согласия гражданина или его законного представителя за исключением случаев предусмотренных законом. Врачебная тайна является бессрочной и сохраняется даже после смерти пациента.

В настоящий момент можно говорить об отсутствии у законодателя единого подхода к пониманию исследуемого права, что проявляется в различном нормативно-правовом закреплении: так, в Конституции Республики Таджикистан не используется термин неприкосновенность частной жизни, в Гражданском кодексе регламентируют право на неприкосновенность частной жизни в узком смысле, тогда как статьи 144-147 Уголовного кодекса свидетельствуют о более широком подходе к пониманию права на неприкосновенность частной жизни.

Таким образом, подводя итог, следует отметить, что право на неприкосновенность частной жизни - это субъективное охраняемое законом право человека на свободное определение своего поведения, определенную независимость от государства и общества, свободное распоряжение информацией о себе и своих поступках, личные и семейные тайны, персональное, недоступное без его желания пространство как в собственном жилище, так и в личном информационном пространстве и гарантии государства на защиту этих правомочий. Содержание данного права охватывает широкий спектр прав человека и регулируется большим количеством нормативных документов. Данные документы в основной своей массе соответствуют международным нормам, однако проблема заключается в том, что они зачастую не реализуются на практике, что приводит к нарушению права на неприкосновенность частной и семейной жизни.

Ким Е.П.

Заведующий кафедрой уголовного права и криминологии Хабаровского филиала Московской академии Следственного комитета Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор, Почетный сотрудник Следственного комитета Российской Федерации, полковник юстиции
E-mail: kup5fpk@mail.ru

Киселёв Е.А.

Доцент кафедры криминастики Хабаровского филиала Московской академии Следственного комитета Российской Федерации, кандидат юридических наук, доцент, полковник юстиции
E-mail: keajin@gmail.com

**ПЕРСПЕКТИВЫ СОЗДАНИЯ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОГО МЕХАНИЗМА
ЗАЩИТЫ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО ПОТЕРПЕВШЕГО
(ПО МАТЕРИАЛАМ ХАБАРОВСКОГО КРАЯ)**

Конституция Российской Федерации, провозглашая права и свободы человека высшей ценностью, возлагает на государство обязанности признавать, соблюдать и защищать права человека (ст.2 Основного закона). Реализация этих обязанностей исполняется специально создаваемой системой, законодательной, исполнительной и судебной власти государства. При этом приоритетной задачей общества является защита самых слабых и беззащитных.

Следственным комитетом Российской Федерации в связи с ростом посягательств на



права несовершеннолетних в последние годы предпринят ряд мер направленных на защиту прав детей. Учитывая важность проблемы защиты прав несовершеннолетних, от насильственных посягательств, председателем Следственного комитета Российской Федерации А.И. Бастрыкиным были инициированы внесения изменений в УПК России, согласно которым с 01 января 2012 г. предварительное следствие по тяжким и особо тяжким преступлениям совершенным несовершеннолетними и в отношении несовершеннолетних осуществляется следователями следственных органов Следственного комитета Российской Федерации¹.

Статистически зафиксировано продолжающееся омоложение контингента потерпевших от преступлений в т.ч. сексуального характера. И это несмотря на внесение в УК РФ летом 2012 года изменений, признавших таких потерпевших лицами, находящимися в беспомощном состоянии, а, следовательно, - потерпевшими по статьям о насильственных половых преступлениях (ст. 131-132 УК РФ).

Показатели преступлений, совершенных в отношении несовершеннолетних в Хабаровском крае с 2013 года, несмотря на их уменьшение на 5,2 %, по-прежнему остаются крайне высокими – 779.

Тревожной выглядит статистика по группе в возрасте от 5 до 10 лет, в отношении которой в подавляющем большинстве случаев совершаются преступления против половой неприкосновенности.

Обеспечение соблюдения и восстановления нарушенных прав несовершеннолетних – жертв преступлений – одно из важнейших направлений деятельности уполномоченных по правам ребенка на федеральном и региональном уровнях.

По результатам мониторинга, ежегодно проводимого Уполномоченным по правам ребенка в Хабаровском крае на территории края, ситуации соблюдения прав несовершеннолетних в Хабаровском крае, две трети жителей (до 80%) полагают, что проблема насилия и жестокости в отношении несовершеннолетних в регионе критическая. При этом среди основных причин низкой эффективности защиты несовершеннолетних, по мнению специалистов и граждан, стали: свободный доступ к порнографии и сценам насилия над детьми в сети Интернет – 74,5%; отсутствие должного контроля за детьми – 58,8%; низкий уровень правового воспитания населения – 52,9%; усиление в СМИ агрессивной, циничной и неконтролируемой секс-пропаганды – 35,2%; неудовлетворительная работа правоохранительных органов – 33,3%; несовершенство законодательства – 23,5%².

Вызывает обеспокоенность то, что по опросам, проводимым среди молодежи, практически каждый пятый проявляет вербальную готовность к совершению убийства или нанесению тяжких телесных повреждений. Три четверти опрошенных, так или иначе, могут быть отнесены к группе лиц, ориентированных на нарушение закона. При этом более половины граждан обвиняют средства массовой информации и сеть Интернет в пропаганде культа насилия и жестокости, сексуальной распущенности, видят непосредственную связь между ростом преступности в стране и подавлением духовности и нравственности.

¹Федеральный закон от 28.12.2010 N 404-ФЗ (ред. от 05.04.2013, с изм. от 04.06.2014) "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием деятельности органов предварительного следствия" // "Собрание законодательства РФ", 03.01.2011, N 1, ст. 16

² См.: Жукова С.Л. Проблемы и перспективы социальной реабилитации детей, пострадавших от насилия. // Преступления против семьи и несовершеннолетних. Уголовно-правовые проблемы и пути их решения: Сборник материалов Межрегиональной научно-практической конференции 19 ноября 2014 года. – Хабаровск: Пятый факультет повышения квалификации (с дислокацией в г. Хабаровск) ИПК ФГКОУ ВО «Академия СК России», 2014.- Ч.1. - С. 8



Принимая во внимание проведенное исследование, руководством Следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Хабаровскому краю большую работу по выработке механизмов оказания помощи несовершеннолетним, пострадавшим от насилия. В основу легла инициатива Следственного комитета по организации в регионах мониторинговых центров пропавшим и пострадавшим несовершеннолетним. Это явилось основным элементом создания в Хабаровском крае механизма государственной защиты несовершеннолетних от преступных посягательств.

В научной литературе под государственной защитой прав и свобод человека и гражданина понимается как совокупность мер экономического, организационного, политического, социального и правового характера, используемых государством для создания условий по беспрепятственной реализации прав и свобод их обладателями, а также для восстановления (признания) нарушенных (оспоренных) прав и законных интересов¹.

Отдельные авторы исходя из относительно устоявшегося в юридической науке предложенного С.С. Алексеевым определения механизма правового регулирования², конституционно-правовой механизм обеспечения основных прав человека определяют как взятую в единстве систему взаимодействующих конституционно-правовых средств, при помощи которых государство осуществляет юридическое воздействие на правовые отношения между субъектами права в целях признания, соблюдения основных прав человека. Иными словами, это вся совокупность юридических форм и средств, позволяющих не допустить нарушений основных прав человека, а в случае таковых эффективно восстановить нарушенные права³.

В целях формирования условий для реализации основных прав человека провозглашенных Конституцией Российской Федерации необходимо создать надежный конституционно-правовой механизм их обеспечения.

По мнению Ф.М. Рудинского создание такого механизма есть не что иное, как универсальный механизм гарантий прав человека, как глобальная система средств защиты прав, которая состоит из международного и внутригосударственного и локального механизмов. Таким образом, весь механизм конституционно-правового обеспечения прав человека делят на внутригосударственный и международный.

Внутригосударственный коституционо-правовой механизм обеспечения основных прав человека, формирующийся в настоящее время в России, имеет сложную систему, которая в качестве подсистем включает в себя следующие механизмы: 1) охраны основных прав, 2) квалифицированной юридической помощи, 3) защиты основных прав. Такая модель коституционно-правового механизма сформулирована А.В. Стремоуховым⁴.

Выделение этих трех самостоятельных подмеханизмов, как механизм охраны основных прав, механизм юридической помощи и механизм обусловленный наличием различных целей, поставленных в ходе осуществления прав человека и, следовательно использования различных средств для достижения этих целей. Если цель механизма охраны основных прав, состоит в предупреждении и профилактике нарушений прав человека, в установлении препятствий (не являющихся правонарушениями), мешающих их осуществлению, а механизм юридической помощи – создание юридически благоприятных условий для реализации прав, то цель механизма защиты прав заключается в том, чтобы восстановить уже нарушенное право, если это

¹ Гунич С.В. Деятельность органов внутренних дел по защите прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации: монография. -Хабаровск: ДВЮИ МВД РФ, 2011. – 131.

² Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. – М.1966. С.30

³ Алексеев С.С. Теория права. М., 1994. – С. 150.

⁴ Стремоухов А.В. Правовая защита человека: Теоретические проблемы. – СПб., 2003. – С.33.



объективно возможно¹. Следовательно, отличительным признаком механизмов охраны прав, юридической помощи и защиты прав являются степень их связи с нарушением прав. Охрана есть тогда, когда нет правонарушения, защита должна наступать тогда, когда есть нарушение основных прав, а юридическая помощь может иметь место и при охране основных прав и при их защите. Подобная точка зрения поддерживается многими юристами².

Действенным структурным звеном, по мнению экспертов, конституционно-правового механизма государственной защиты несовершеннолетних от преступных посягательств является институт Уполномоченного по правам ребенка в Хабаровском крае. Правозащитная деятельность детского омбудсмена в Хабаровском крае С.Л. Жуковой осуществляется по следующим направлениям: каждый резонансный случай преступного посягательства в отношении ребенка, требующего вмешательства со стороны последнего берется под особый контроль, организуется взаимодействие с оперативно-розыскными службами, следственными органами Следственного комитета России и Прокуратурой.

В тех случаях, когда ребенок уже пострадал от той или иной формы насилия, он нуждается в психологической помощи, поскольку результаты исследований психологов и психиатров убедительно свидетельствуют о том, что насилие, перенесенное в детском возрасте, неизбежно сопровождается эмоциональными и поведенческими нарушениями, в том числе суицидами и суициdalным поведением.

Вопросы, касающиеся защиты прав несовершеннолетних пострадавших от насилия органами Следственного комитета России в Хабаровском крае и проблем их социальной реабилитации, обсуждались в рамках межрегиональной научно-практической конференции проводимой Пятым факультетом повышения квалификации Академии Следственного комитета Российской Федерации в городе Хабаровске 19 ноября 2014 года: «Преступления против семьи и несовершеннолетних. Уголовно-правовые проблемы и пути их решения»³. По итогам конференции были приняты рекомендации по созданию механизма защиты несовершеннолетнего потерпевшего.

Скоординированная работа Уполномоченного по правам ребенка в Хабаровском крае, позволила открыть в июне 2013 года такой центр на базе Краевого центра психолого-медицинско-социального сопровождения в городе Хабаровске, что является огромным шагом в создании действенного конституционно правового механизма защиты несовершеннолетнего потерпевшего.

Модель организации психологической помощи несовершеннолетним-жертвам преступлений в этом центре представляет следующее. Краевой центр психолого-медицинско-социального сопровождения 29 апреля 2013 г. подписал соглашение об организации взаимодействия со Следственным управлением Следственного комитета по Хабаровскому краю, и был создан Региональный мониторинговый центр по оказанию помощи пропавшим и пострадавшим несовершеннолетним (далее по тексту - РМЦ). При этом РМЦ является одним из структурных элементов механизма защиты прав несовершеннолетних который в настоящее время эффективно функционирует в Хабаровском крае. Главная цель открытия РМЦ: защита прав и законных интересов несовершеннолетних граждан-участников уголовного судопроиз-

¹ Тихонова Б.Ю. Субъективные права советских граждан, их охрана и защита: Автореф. Дис. ... канд. юрид. наук. – М., 1972. – С.12.

² Гасанов К.К. Конституционный механизм защиты основных прав человека: Монография. - М. ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право. 2004. – 431с.

³ См.: Межрегиональная научно-практическая конференция «Преступления против семьи и несовершеннолетних. Уголовно-правовые проблемы и пути их решения» // Вестник Академии Следственного комитета Российской Федерации №2 - 2014



водства, нуждающихся в психолого-педагогической помощи; способствование созданию условий для нормального личностного развития детей и подростков; сбор данных о несовершеннолетних самовольно покинувших образовательные учреждения интернатного типа, детские дома, образовательные школы и психолого-педагогическое сопровождение этих несовершеннолетних.

Задачи РМЦ информированное взаимодействие по фактам нарушений прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних; своевременное оказание экстренной психолого-педагогической помощи несовершеннолетним, оказавшимся в сложной жизненной ситуации, в том числе несовершеннолетним участникам уголовного процесса; выявление ситуаций социального неблагополучия, случаев жестокого обращения и насилия над детьми; психологическая экспертиза образовательных учреждений, на выявление случаев жестокого обращения с обучающимися, воспитанниками; сотрудничество и взаимодействие со Следственным управлением Следственного Комитета Российской Федерации по Хабаровскому краю; участие в следственных действиях, проводимых следователями СУ СК России по Хабаровскому краю с участием несовершеннолетних.

Конституционно правовой механизм защиты несовершеннолетнего потерпевшего в Хабаровском крае проявляется в виде следующего взаимодействия и деятельности звеньев системы правоохранительных и государственных органов: 1. Выезд психолога на место совершения преступления, либо в территориальные отделы следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Хабаровскому краю для осуществления психолого-педагогического сопровождения несовершеннолетнего, что обусловлено требованиями УПК России; 2. Консультирование родителей, законных представителей, самих несовершеннолетних, а так же следователей, касательно отдельных аспектов связанных с произошедшим событием; 3. Участие в судебных заседаниях по уголовным делам с участием несовершеннолетних, что обусловлено требованиями УПК Российской Федерации; 4. Отслеживание пропавших детей, т.е. в случае пропажи ребенка идет отработка его возможного местонахождения.

Вся вышеизложенная деятельность РМЦ способствует повышению эффективности деятельности следственных органов при расследовании преступных посягательств в отношении несовершеннолетних. В частности удалось достичь договоренности об обязательном участии педагогов-психологов прикрепленных к РМЦ при производстве следственных и процессуальных действий с несовершеннолетними. По итогам проделанной совместной работы, количество допросов несовершеннолетних удалось в среднем с 7-10 раз сократить до возможного минимума – 1-2 раза.

Алгоритм взаимодействия психолога на месте проведения следственных действий выглядит следующим образом: 1. Следователь сообщает руководителю Сектора экстренной психолого-педагогической помощи; 2. Руководитель определяет, кто из специалистов будет направлен к тому или иному ребенку; 3. Прибыв на место, психолог осуществляет психолого-педагогическое сопровождение ребенка во время проведения следственных действий; 4. Если при проведении следственных действий присутствуют родители, то специалист консультирует их по дальнейшим действиям и относительно посещения психолога. В последующем психолог может допрашиваться в качестве свидетеля или специалиста, по поводу показаний несовершеннолетнего и его эмоционального состояния, а также активно помогать следователю в установлении объективной истины по делу.

С июня 2013 года по настоящее время порядка 500 несовершеннолетним оказано психолого-педагогическое сопровождение при проведении следственных действий.

В РМЦ организована работа дежурных психологов для оказания помощи в психолого-



ческом сопровождении предварительного расследования дел о преступлениях, совершенных несовершеннолетними и в отношении несовершеннолетних. В частности, перед производством следственных действий по поручению следователя психолог настраивает, подготавливает и в форме игры получает у малолетнего потерпевшего ответы на интересующие следователя вопросы. При этом последующие допросы потерпевших следователем с участием психологов проходят в непринужденной обстановке, что позволяет потерпевшим в свободной форме давать показания.

С 2013 года с момента открытия РМЦ было организовано более 700 выездов педагогов-психологов, в том числе и в ночное время. Оказано психологическое сопровождение более 150 несовершеннолетним потерпевшим

Осуществляется обмен сведениями о пропавших и пострадавших детях, принятие совместных мер по установлению местонахождения пропавших детей; проводится анализ причин ухода несовершеннолетних из домов, образовательных и социальных учреждений, реализуются меры по профилактике ухода несовершеннолетних.

Особое место в Центре отведено реабилитации пострадавших детей.

Для жертв насилия организовано временное «убежище» - стационар, в котором ребенок может находиться определенное время до завершения проводимых с ним реабилитационных мероприятий изолированно от места происшествия. В этих целях достигнута договоренность с КГБОУ ДОД «Хабаровский краевой центр внешкольной работы «Созвездие».

Система консультирования состоит непосредственно из диагностической консультации, в ходе которой необходимо установить, какие жизненные ценности, установки и модели поведения несовершеннолетнего подверглись патологическому изменению в следствие психотравмы вызванной совершенным преступлением.

Посредством различных психологических методик, упражнений и технологий идет процесс восстановления психоэмоционального состояния несовершеннолетнего.

После завершения реабилитации, осуществляется регулярный ежемесячный мониторинг эмоционального состояния несовершеннолетнего.

В рамках следственных действий проводятся консультаций с потерпевшими и свидетелями.

Сотрудники центра также участвуют в судебных заседаниях, которые предполагают: 1. присутствие при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, изменение меры пресечения, а также продление срока содержания под стражей в отношении несовершеннолетнего; участие в судебных заседаниях в качестве свидетеля, педагога психолога в рамках уголовного дела с участием несовершеннолетнего; участие в судебных заседаниях в качестве специалиста для дачи показаний по психологическому заключению.

Аппаратом уполномоченного по правам ребенка в Хабаровском крае в период 2013-2018 принимались действенные меры по созданию эффективного механизма по защите несовершеннолетних жертв преступлений.

С этой целью осуществлялись такие организационные мероприятия:

- проводились рабочие встречи с руководителями органов государственной власти и органов местного самоуправления в целях профилактики преступлений в отношении несовершеннолетних;
- издавались совместные приказы о профилактике преступлений в отношении несовершеннолетних;
- вносились предложения в органы власти и местного самоуправления по профилактике преступлений в отношении несовершеннолетних;



- анализировались причины и условия совершения преступлений в отношении несовершеннолетних;

- направлялись методические рекомендации, направленные на скорейшую адаптацию лиц, отбывших наказание в ФКУ Биробиджанская воспитательная колония УФСИН России по Еврейской автономной области;

Для более эффективного обеспечения защиты прав несовершеннолетних пострадавших от преступлений, ведется работа по разработке регламента взаимодействия КГБОУ «КЦПМСС» с образовательными учреждениями Хабаровского края по реализации эффективной системы мониторинга пропавших несовершеннолетних и реализации мер по профилактике уходов последних в краевых и муниципальных образовательных учреждениях Хабаровского края; проведение семинаров и круглых столов со службами правоохранительной, образовательной и социальной систем Хабаровского края; разработка – изготовление информационных буклетов; налаживание взаимодействия с подведомственными службами. Проводятся совещания с руководством следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Хабаровскому краю.

В настоящее время система взаимодействия со Следственным управлением Следственного комитета Российской Федерации по Хабаровскому краю другими государственными органами налажена, и имеет положительные положительную динамику и приносит позитивные результаты¹.

Исходя из вышеуказанного можно сделать вывод, что дальнейшее сотрудничество Следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Хабаровскому краю с аппаратом Уполномоченного по правам ребенка в Хабаровском крае является эффективным и перспективным в создании действенного конституционно правового механизма защиты несовершеннолетнего потерпевшего от преступлений.

Его успешное создание позволит осуществить непрерывное профилактическое воздействие, по недопущению преступлений в отношении несовершеннолетних. Что в свою очередь будет способствовать профилактике преступлений в отношении несовершеннолетних.

КРАВЧУК Л.С.

Заведующий кафедрой иностранных языков Белгородского юридического института МВД России имени И.Д. Путилина, доцент
E-mail: krawtschuk@mail.ru

О РОЛИЮСТИЦИИ И ПОЛИЦИИ В ОХРАНЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА В ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКЕ ГЕРМАНИИ

Значимость проблемы прав человека состоит в том, что по истечении многих лет со дня провозглашения Всеобщей декларации прав человека фундаментальные ценности человеческой цивилизации - жизнь, развитие, свобода, неприкосновенность и достоинство по-прежнему находятся под угрозой. Международный опыт полицейской деятельности по обеспечению прав человека, представляющий богатый теоретический и эмпирический материал

¹ См.: Ким Е.П., Киселёв Е.А. К вопросу о создании конституционно-правового механизма защиты несовершеннолетнего потерпевшего (по материалам хабаровского края) // Власть и управление на Востоке России. 2017. №1 (78). - С. 105-112.



для исследования, всегда вызывал интерес теоретиков и практиков. Полицейская система государства – это совокупность функционирующих в системе органов исполнительной власти и взаимно дополняющих друг друга при реализации поставленных задач государственных правоохранительных институтов, деятельность которых направлена на всестороннюю и эффективную защиту личности, общества и государства от внутренних, а и иногда и внешних угроз. В настоящее время основу правовой системы Федеративной Республики Германии составляет Основной закон, в котором институт прав и свобод человека и гражданина занимает главенствующее положение. «Достоинство человека неприкосновенно. Уважать и защищать его – обязанность всей государственной власти» гласит статья 1 Основного закона, в которой государство признает «неприкосновенные и неотчуждаемые права человека в качестве основы всякого человеческого сообщества, мира и справедливости на земле».

К задачам правоохранительных органов относятся оказание первой помощи в общем смысле этого слова, защита и поддержание общественного порядка и безопасности (профилактика), а также уголовное преследование лиц по поручению прокуратуры (репрессивная функция). При этом ценности, на защиту которых встает полиция – жизнь, здоровье, физическая неприкосновенность, свобода, собственность – являются правами человека. Полиция, таким образом, является первичной организацией по защите прав человека. С другой стороны, в своей деятельности полиция и юстиция неизбежно ущемляют права человека, например, право на свободу, физическую неприкосновенность, собственность, неприкосновенность жилища. Несоразмерное вмешательство может привести к нарушению прав человека. В Германии суды играют решающую роль в защите прав человека. Каждый гражданин располагает правами, регулирующими жизнь личности по отношению к государству, и имеет при этом возможность обратиться в суд с целью их реализации. Согласно Основному закону, непосредственной составной частью немецкого права являются общие положения международного права, которые стоят выше национальных законов. Следовательно, положения Всеобщей Декларации прав человека от 10 декабря 1948 года являются обязательными. Безусловно, национальные законы также являются основой деятельности судов по защите прав человека. Так, например, уголовное законодательство гарантирует право на жизнь и физическую неприкосновенность, особенно в случаях вмешательства со стороны государства. Представитель власти, нарушивший эти права, понесет такое же, если не большее наказание, как и любой другой член общества.

Действительно эффективной защите прав человека служит гарантированная конституцией независимость судов в рамках принципа разделения власти между законодателями, органами управления и правосудием.

Каждый гражданин, считающий, что его права ущемляются государственной властью, может напрямую обратиться с жалобой в федеральный конституционный суд соответствующей земли или добиваться рассмотрения жалобы в судах общей юрисдикции или в специализированных судах.

При этом конституцией предъявляются высокие требования к системе организации судов, вменяя в обязанности судьи, и только судьи, вынесение окончательного решения в любом правовом конфликте, то есть на отправление правосудия. Таким образом, судья занимает особое место по отношению к другим представителям власти. Решающую роль в определении статуса судьи играет его место в независимой структуре организации судов, его строгая нейтральность и дистанция по отношению к участникам процесса, а также его личная и фактическая независимость.

Судьи обладают процессуальной независимостью, под которой понимается свобода судьи давать в ходе отправления правосудия распоряжения и указания. Они подчиняются



только закону и своей совести. Оказывать на судью влияние строго запрещено. Судьи обладают личной независимостью, звание судьи присваивается пожизненно и, если он не нарушил закон, его не могут против желания уволить, перевести на другое место службы или досрочно отправить на пенсию. Структурная самостоятельность судов способствует также обеспечению независимости судей. Суды, административные и правительственные органы строго отделены друг от друга. Невозможно одновременно быть чиновником органа управления и выполнять функции судьи.

Для организации эффективной защиты прав человека необходимо наличие независимых судей. Правовая безопасность, иными словами возможность предвидеть и предсказать судебные решения, а также гарантировать сохранение внутренней безопасности действиями полиции, находящейся под контролем юстиции и руководствующейся клятвой и чувством совести, является так называемым экономическим фактором современного развитого общества. Противоположностью этому является коррупция или, как в США, вынесение приговоров, в результате которых граждане за свою несостоятельность получают миллионные «компенсации», что делает экономическую деятельность непредсказуемой. К этому относится и предоставление в распоряжение суда присяжных, то есть непрофессионалов, права на вынесение решения о виновности или невиновности.

Всеобщее признание прав человека как основы мирного сосуществования членов общества и гарантии против злоупотребления властью представителями государственных органов и частными лицами имеет большое значение для понимания роли полиции и юстиции в соблюдении и реализации прав человека в демократическом правовом государстве.

К задачам правоохранительных органов относятся оказание первой помощи в общем смысле этого слова, защита и поддержание общественного порядка и безопасности (профилактика), а также уголовное преследование лиц по поручению прокуратуры лиц, (репрессивная функция). При этом ценности, на защиту которых встает полиция – жизнь, здоровье, физическая неприкосновенность, свобода, собственность – являются правами человека. Полиция, таким образом, является первичной организацией по защите прав человека. То же самое можно сказать и о судах, цель деятельности которых в конечном счете состоит в охране правопорядка, составной частью которого являются права человека. С другой стороны, в своей деятельности полиция и юстиция неизбежно ущемляют права человека, например, право на свободу, физическую неприкосновенность, собственность, неприкосновенность жилища. Несоразмерное вмешательство может привести к нарушению прав. Таким образом, полиция и юстиция являются органами, постоянно ущемляющими права человека. Соблюдение прав человека предписывается непосредственно только государству. Государственные власти обязаны их соблюдать. Парламент не имеет права принимать законы, нарушающие права человека, действия органов управления должны соответствовать правам человека, судебные процессы и приговоры должны проверяться на их соответствие правам человека.

Обязательство не совершать действий, нарушающих права человека, одновременно является обязанностью уважать права человека. Полиции не разрешается беспрчинно взять кого-либо под стражу, нарушить неприкосновенность жилища и т.д. Следственный судья не имеет право допускать подобные действия, не имея на это основания. На государство, таким образом, возлагаются обязанности гарантировать соблюдение прав человека. Оно обязано разработать соответствующие законы, охраняющие ценности, воплощенные в правах человека, полиция должным образом обязана их исполнять, а судьи – контролировать при этом полицию.

Эта обязанность включает в себя и конкретные меры по защите ценностей, в том числе правовых, и меры по защите граждан от посягательств со стороны других лиц (так называе-



мое, опосредованное воздействие третьего лица). Таким образом, права человека косвенно определяют отношения между частными лицами. Конкретная обязанность соблюдать права человека реализуется в, так называемых, простых законах, не имеющих ранг конституционных, прежде всего в уголовном праве. Полиция и уголовная юстиция представляют собой учреждения, в чьи обязанности входит реализация прав человека.

Любое административное действие, в том числе и действия полиции, может производиться только на основе законных полномочий. (т.н. подчинение закону органов управления) Из этого вытекает, что любое ущемление прав человека должно происходить на законном основании. Это требование легальности административных действий, особенно полицейских, является основополагающим принципом любого государственного акта, защитой от самоуправства и гарантией правовой безопасности.

Принцип соразмерности имеет такое огромное значение, что является ориентиром всех действий государственных органов. Любая мера, прежде всего, проверяется на ее соответствие достижению определенной цели. Неприемлемые меры исключаются уже на начальном этапе. Следующий шаг – проверка необходимости применения этой меры для достижения цели. Это означает необходимость рассмотрения альтернативных, наносящих меньший ущерб возможностей для достижения данной цели. Должен соблюдаться принцип применения самого мягкого из средств, находящихся в распоряжении. Проверив и утвердив необходимость данной меры, следует оценить соразмерность предполагаемого ущерба желаемой цели. Не всегда мера, не противоречащая закону, должна быть реализована любой ценой (принцип целесообразности).

Таким образом, в процессе проверки соразмерности действий полиции необходимо оценить не только непосредственно происходящее, но и оценить ситуацию в общем, что включает анализ планирования, организации и конкретно проведения мероприятия с точки зрения прав человека.

Деятельность полиции является сложной и многосторонней. В большинстве случаев у полиции мало времени для правильной оценки ситуации и для разработки адекватных мер. Поэтому для анализа событий юстицией применяется т.н. метод *ex-ante*. Судья должен перенестись во времени и оценить ситуацию, которая сложилась в момент вмешательства. Если у полицейского были основания полагать, что подозреваемый вооружен или у него имеется бомба, то, даже если впоследствии будет установлено противоположное, нельзя говорить о несоразмерности применения огнестрельного оружия. Права человека не являются далекими от действительности обязательствами. Некоторые права человека, такие как запрет на применение пыток, на порабощение, право на признание статуса субъекта права, право на свободу совести, гарантированы абсолютно. На них не распространяются законодательные ограничения и исключения.

Во избежание нарушений прав человека необходимо, чтобы представители всех государственных учреждений, стоящих на охране безопасности, беспрекословно соблюдали принцип соразмерности, преобладающий над всеми другими принципами. Уголовный процесс на всем своем протяжении, начиная со следствия и заканчивая исполнением приговора, должен проходить при постоянном соблюдении и реализации прав человека.



МАМАДЧОНОВ М.

Магистранти курси дуюми ихтисоси хуқуқи иқтисодии ДИС ДДТТ

E-mail: FRI-122994@inbox.ru

МАСОИЛҲОИ БАҲСХОИ АЗ ҶОНИБИ СУДҲОИ ҲАҚАМӢ БАРРАСИШАВАНДА

Ба фикри мо тобеияти идоравии баҳсҳо ба ин ё он мақомот ва ба танзимдарории фаъолияти онҳо ба қонунгузор вобастааст. Тобеияти идоравии баҳсҳо ба суди ҳакамӣ маънои онро дорад, ки қонунгузор ба ў то қадом андоза салоҳияти баррасии баҳсҳои мушахасро медиҳад. Асосан судҳои ҳакамӣ парвандаҳоеро баррасӣ мекунанд, ки аз муносибатҳои хуқуқигражданӣ ва иқтисодӣ пайдо мешаванд. Таасдиқи чунин фикр аз мазмуни санадҳои меъёри-хуқуқии соҳаи мазкур бармеояд.

Мутобики моддаи 1-и Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон дар бораи судҳои ҳакамӣ ба суди ҳакамӣ дар асоси созишномаи ҳакамӣ мумкин аст баҳсҳое, ки вобаста ба муносибатҳои хуқуқигражданӣ ва иқтисодӣ пайдо мешаванд, супорида шаванд, агар дар қонун тартиби дигаре пешбинӣ нашуда бошад.

Қобили зикр аст, ки «муносибатҳои хуқуқии гражданӣ ва иқтисодӣ» хеле васеъ буда, онҳо тамоми муносибатҳои молу мулкӣ ва шахсии ғайримолумулиро дар бар мегиранд. Хусусияти ин муносибатҳо аз он иборат аст, ки тарафҳои ин муносибатҳо баробархуқӯқ мебошанд, яъне муносибатҳои миёни онҳо дар асоси баробарӣ амалӣ мешавад.

Новобаста аз хусусияти субъектҳои ин муносибатҳо (мақомоти давлатӣ, ташкилоти давлатӣ ё хусусӣ) онҳо дар ҳолати баробар қарор доранд (масалан, шартномаи хариду фурӯши миёни онҳо, хизматрасонӣ ва дигарҳо).

Аз ин ҷо меъёри дар боло зикргардидаи қонун доираи баррасии баҳсҳоро дар суди ҳакамӣ хеле васеъ кардааст. Танҳо он баҳсҳое, ки дар қонунҳо тартиби дигари баррасии онҳо муқаррар шудааст дар суди ҳакамӣ баррасӣ намешаванд, омадааст.

Дар кодексҳои мурофиавии гражданӣ ва мурофиаи судии иқтисодии Ҷумҳурии Тоҷикистон низ доираи васеи баррасии баҳсҳоигражданӣ ва иқтисодӣ дар суди ҳакамӣ пешбинӣ шудааст. Масъалан, мувофиқи моддаи 25 Кодекси мурофиавии гражданӣ тибқи созиши тарафҳо баҳси таҳти тобеияти идоравии судӣ қарордоштаро, ки аз муносибатҳои хуқуқи гражданӣ ба миён меоянд, то қабули ҳалномаи суди марҳилаи якум, ки бо он моҳиятан баррасии парвандаи гражданӣ хотима мейбад, тарафҳо метавонанд барои баррасӣ ба суди ҳакамӣ пешниҳод намоянд, агар қонун тартиби дигарро пешбинӣ накарда бошад.¹ Ё дар моддаи 149 Кодекси мурофиаи судии иқтисодӣ омадааст, ки суди иқтисодӣ истеҳсолоти парвандаро қатъ менамояд, агар муқарар қунад, ки «қарори қабулкардаи суди ҳакамӣ оид ба баҳси байни ҳамон шаҳрвандон, дар бораи ҳамон предмет ва бо ҳамон асосҳо мавҷуд аст, ба истиснои ҳолатҳое, ки агар суди иқтисодӣ барои маҷбурии қарори суди ҳакамӣ додани варақаи иҷро рад карда бошад»².

¹Кодекси мурофиавии гражданӣ аз 24.06.08 // Ахбори Мачлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2008, №1, қисми 1, мод.7.

²Кодекси мурофиаи судии иқтисодӣ //Ахбори Мачлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2008, №1, қисми 1, мод.5.



Бояд ёдовар шуд, ки дар баяз давлатҳо Қонун дар бораи судҳои ҳакамӣ доираи баҳсҳое, ки дар суди ҳакамӣ набояд баррасӣ шаванд, дақиқ муайян кардааст. Масалан, дар моддаи 45 Қонуни Ҷумҳурии Қирғизистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ»¹, моддаи 19 Қонуни Ҷумҳурии Белоруссия «Дар бораи судҳои ҳакамӣ»², қисми 5 моддаи 7 Қонуни Ҷумҳурии Қазоқистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ»³, инчунин моддаи 4¹ Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи судҳои ҳакамӣ» таъкид шудааст, ки баязе баҳсҳо дар суди ҳакамӣ баррасӣ карда намешаванд.

Дар қисми 5-уми моддаи 5 Қонуни Федератсияи Русия «Дар бораи судҳои ҳакамӣ» чунин омадааст: «Баҳс барои ҳал кардан ба суди ҳакамӣ дода намешавад, агар дар шартнома тавзехоти миёнаравӣ (медиайия) нишон дода шуда бошад»⁴.

Як гурӯҳ олимони хуқуқшиносони рус Балаян Л.Г., Вилкова Н.Г., Виноградова Е.А., Витрянский В.В., Девяткин К.И., Костин А.А., Мусин В.А. Суханов Е.А. дар асари худ қайд менамоянд, ки баҳсҳои зеринро суди ҳакамӣ баррасӣ карада наметавонад:

- баҳсҳое, ки аз муносибатҳои хуқуқи маъмурӣ пайдо мегарданд;
- дар бораи муқаррар намудаи ҳолатҳое, ки аҳамияти хуқуқӣ доранд;
- дар бораи муфлисшавӣ;
- дигар баҳсҳое, ки қонунҳои федералиӣ супоридани онҳо ро ба баррасии суди ҳакамӣ номумкин шуморидааст.⁵

Инчунин бояд тазаккур дод, ки дар қисми 2-юми моддаи 9 Қонуни Ҷумҳурии Ӯзбекистон дар бораи судҳои ҳакамӣ низ баҳсҳое, ки суди ҳакамӣ баррасӣ карда наметавонад, бо таври васеъ чунин қайд кардааст: «Судҳои ҳакамӣ баҳсҳои аз муносибатҳои хуқуқӣ -маъмурӣ, гражданӣ ва меҳнатӣ, инчунин баҳсҳои дигаре, ки қонун пешбинӣ намудааст, ба баррасӣ қабул намуда наметавонанд»⁶.

Директори маркази тадқиқотии Ҷумҳурии Ӯзбекистон - Асянов Ш.А. Қонун Ҷумҳурии Ӯзбекистон дар бораи судҳои ҳакамиро тафсир намуда, дар асари худ чунун қайд менамояд: «Суди ҳакамӣ хуқук надорад он парвандашоero, ки ба салоҳияти судҳои ҳоҷагидорӣ, судҳои гражданӣ ва дигар мақомотҳо доҳил мешаванд, баррасӣ намояд, аз он чумла:

- оиди рӯёниданни алимент;
- баҳсҳои меҳнатӣ;
- баҳсҳое, ки аз муносибатҳои хуқуқи маъмурӣ пайдо мегарданд;
- дар бораи муқаррар намудаи ҳолатҳое, ки аҳамияти хуқуқӣ доранд;
- дар бораи муфлисшавӣ;
- дар бораи фарзандхондӣ,
- оиди маҷбуран бистарӣ кардани шаҳрвандон ба беморхонаҳои касалиҳои рӯҳӣ;

¹ Закон Кыргызской Республики о третейских судах в Киргызской Республике (В редакции Законов КР от 15 мая 2003 года №93, 11 июня 2004 года №73).

² Закон Республики Беларусь о третейских судах, в редакции Закона РБ от 13.12.2011г. №325-З.

³ Ведомости Парламента Республики Казахстан, 2004 г., № 24, ст. 151 (вышедшие из печати: 03.03.2005); "Казахстанская правда" от 7 января 2005 года № 4.

⁴ Федеральный закон о третейских судах в Российской Федерации, 2002 г, (в ред. Федеральный законов от 27.07.2010 № 194-ФЗ от 07.02.2011 № 8-ФЗ), С. 3.

⁵ Балаян Л.Г., Вилкова Н.Г., Виноградова Е.А., Витрянский В.В., Девяткин К.И., Костин А.А., Мусин В.А. Суханов Е.А., Комментарий к Федеральному закону "О третейских судах в Российской Федерации" (посттатейный), отв. ред. Маковский А.Л., Суханов Е.А., Статут, 2003, С. 49.

⁶ Закон Республики Узбекистан о третейских судах, (Собрание законодательства РУз, 2006г., №42, С. 416).



- муносибатҳои андозӣ ё баҳсҳое, ки бо фаъолияти маъмурии мақомотҳои давлатӣ алоқаманд мебошанд»¹.

Бо натиҷаи таҳлил намудани доираи баҳсҳои номумкин будаи баррасӣ карда судҳои ҳакамӣ ҶумҳурииҚазоқистон, ҶумҳурииҚирғизистон, Ҷумҳурии Белоруссия, ҶумҳурииӮзбекистон ва Федератсияи Русия мо ба чунин хулоса омадем, ки онҳо танҳо баҳсҳои аз ҳуқуқи маъмурӣ, корҳои ҷиноятӣ, оилавӣ ва меҳнатӣ пайдо мегардидаро ба баррасии ҳуд қабул карда наметавонанд. Лекин дар Ҷумҳурии Тоҷикистон гайр аз баҳсҳои ҳуқуқии дар боло зикр шуда, боз баҳсҳои ҳуқуқи меросӣ, ҳуқуқи манзилий ва ҳуқуқи моликияти зеҳнӣ бо таври иловагӣхамроҳ шуда истодаанд. Бинобар ин фикру ақидаҳоро ё санади меъёри ҳуқуқие, ки дар қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон муайян карда шудааст тарафдорӣ кардан мумкин, зеро ки баҳсҳои ҳуқуқи меросӣ, ҳуқуқи манзилий ва ҳуқуқи моликияти зеҳнӣхело мураккаб буда, инчунин барои исбот намудан далелу ҳуҷҷатҳои бисёрро аз тарафҳои баҳскунанда талаб мекунад. Аз ҳамин сабаб агар чунин баҳсҳои номбурда ба воситаи судҳои босалоҳияти давлатӣ баррасӣ карда шавад ҳуб мешавад.

Ба ақидаи мо суди ҳакамӣ баҳсҳои зеринро метавонад баррасӣ кунад:

- Баҳсҳои иқтисодии байни шахсони ҳуқуқӣ (корхонаҳои ғайридавлатӣ) ва шаҳрвандон – соҳибкорон;
- Баҳсҳои граҷдании байни шахсони воқеӣ;
- Баҳсҳои гражданий байни шахсони воқеӣ ва шахсони ҳуқуқӣ (корхонаҳои ғайридавлатӣ);
- Баҳсҳои гражданий байни шахсони воқеӣ ва шаҳрвандон – соҳибкорон.

Мансурзода Амиршоҳ Мансур (Тошев А.М.)
сардори Шуъбаи ташкилӣ-илмӣ ва табъу нашр, дотсенти кафедраи фанҳои давлатӣ-ҳуқуқии факултети №2 Академияи ВКД
Ҷумҳурии Тоҷикистон, н.и.ҳ., дотсент, подполковники милитсия
e-mail: tam300986@mail.ru

СТАНДАРТҲОИ МИЛЛӢ ВА БАЙНАЛМИЛАӢ ДАР САМТИ ТАЪЛИМ ДАР СОҲАИ ҲУҚУҚИ ИНСОН

Таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон яке аз масъалаҳои муҳим ба ҳиссоб меравад. Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳанӯз аз рӯзҳои аввали ба даст овардани соҳибихтиё҆рӣ бо қабули Изҳорот дар бораи истиқлолияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 9 сентябри соли 1991 таҳти № 390 пайравии ҳудро ба Эъломияи умумии ҳуқуқи инсон ва дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқии байналмилалӣ иброз намудааст². Дар дебочаи Эъломияи умумии ҳуқуқи инсон гуфта мешавад, ки ҳар як давлат тавассути омӯзишу

¹ Асьянов Ш.А., Коментарий к Закону Республики Узбекистан «О третейских судах», Ташкент, 2007, -С. 17-18.

² Заявление о государственной независимости Республики Таджикистан от 9 сентября 1991 г. №390 // Свод Законов Республики Таджикистан. – Душанбе, 2002. Т. I. – С. 10-11.



таълим вазифадор аст, ки эҳтироми ҳуқуқу озодиҳоро дар худуди худ таъмин намояд¹. Омӯзиши ҳуқуқи инсон тавассути таълим яке аз роҳҳои самаранок ба ҳиссоб рафта, ҷиҳати амалигардонӣ ва рушди он, инчунин баланд бардоштани фарҳанги ҳуқуқи инсон дар ҷомеа мусоидат менамояд. Танҳо тавассути таълими ҳуқуқи инсон метавон дар қалби шахс меҳри инсондӯстонаро ҷой намуд. Қатлу күштор ва амалҳои зишти ғайриинсонӣ, ки имрӯзҳо дар ҷомеаи муттамаддин пеш аз ҳама дар давлатҳои ба буҳрони ҷангу ҷидол гарк гардида, мушоҳида мешаванд аз паст будани фарҳанги ҳуқуқи инсон далолат медиҳад. Мисоли равшан қатлу күштор дар Суря, Ироқ, Ағғонистон, аввали солҳои 90-ум дар Тоҷикистон ва ғайра.

Ҷумҳурии Тоҷикистон бо дарки муҳиммияти масъала дар ин самт якчанд санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ, аз ҷумла «Барномаи Системаи давлатии омӯзиши соҳаи ҳуқуқи инсон дар Ҷумҳурии Тоҷикистон» аз 12-ҳуми июни соли 2001, № 272 (бо Қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 3-юми декабри соли 2012 № 678 аз эътибор соқит дониста шудааст) ва «Барномаи таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон барои солҳои 2013-2020» аз 3-юми декабри соли 2012, № 678 қабул намудааст.

Ғайр аз ин якчанд санадҳои меъёрии ҳуқуқии дигаре қабул карда шуданд, ки ҷиҳати рушди таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон мусоидат намудаанд. Инҳо пеш аз ҳама, Фармони Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи сиёсати ҳуқуқӣ ва таъмини тарбияи ҳуқуқии шаҳрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистон» аз 9-ҳуми апрели соли 1997, № 691, «Барномаи таълим ва тарбияи ҳуқуқии шаҳрвандони Ҷумҳурии Тоҷикистон барои солҳои 2009-2019» аз 29-уми апрели соли 2009, № 253 ва «Консепсияи сиёсати ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон барои солҳои 2018-2028» аз 6-уми феврали соли 2018, № 1005 мебошанд.

Барномаи таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон барои солҳои 2013-2020 (минбаъд Барнома)² яке аз санадҳои қалидӣ дар самти таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон мебошад. Барнома бо дарназардошти принсипҳо, мақсаду вазифаҳои марҳилаи дуюми Барномаи умумиҷаҳонии таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон (барои солҳои 2010-2014)³, ки ба таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон барои низоми таҳсилоти олӣ ва барномаҳои омоданамоии қасбии омӯзгорон, хизматчиёни давлатӣ, кормандони мақомоти ҳифзи ҳуқуқ ва кормандони низомӣ бахшида шудааст, таҳия гардидааст.

Айни ҳол ду марҳилаи Барнома, марҳилаи якӯм барои солҳои 2013-2015 ва марҳилаи дуюм барои солҳои 2015-2018 ба итмом расида, марҳилаи сеюми он барои солҳои 2019-2020 оғоз гардидааст.

Мақсадҳои асосии татбиқи Барнома аз мусоидат намудан ба баланд бардоштани маданияти ҳуқуқи инсон; риояи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд; ҳамкории байни мақомоти давлатӣ оид ба ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд; ҷорӣ намудани омӯзиши фанни ҳуқуқи инсон дар системаи маориф, барномаҳои таълимии судяҳо ва низоми хизмати давлатӣ; тавсееи доираи татбиқи арзишҳо ва стандартҳои ҳуқуқи инсон

¹ Всеобщая декларация прав человека // Официальный сайт Организация Объединенных Наций. – Режим доступа : <http://www.un.org/ru/universal-declaration-human-rights/index.html> (дата обращения 01.12.2019).

² Барномаи таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон барои солҳои 2013-2020 // Маркази миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон. – Суроға: http://base.mmk.tj/view_sanadholist.php (санаси муроҷиат 02.12.2019)

³ Барномаи умумиҷаҳонии таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон // Официальный сайт Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека. – Режим доступа <http://www.ohchr.org/RU/Issues/Education/Training/WPHRE/SecondPhase/Pages/Secondphaseindex>. (дата обращения 25.11.2019)



бо дарназардошти иқдомҳои амалишуда дар низоми таҳсилоти миёна, маҳсус ва олӣ барномаҳои таълимии судяҳо ва низоми хизмати давлатӣ; таъмини принсипҳои роҳбариунандаи қисмҳои асосии таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон дар низоми маориф ва дар барномаҳои таълимии судяҳо ва низоми хизмати давлатӣ; муттаҳид ва равона намудани саъю кӯшишҳои якҷоя барои амалӣ кардани сиёсати давлатӣ дар соҳаи ҳуқуқи инсон; мусоидат ба фаъолият ҷиҳати таъсис додани шабакаҳо ва ба танзим даровардани ҳамкориҳо байни ташкилотҳои маҳаллӣ, миллӣ, минтақаӣ ва байнамилалӣ; таҳия ва татбиқи барномаҳои таълимӣ дар соҳаи ҳуқуқи инсон барои дурнамои дарозмӯҳлат ва тайёр кардани кадрҳо барои ҷорӣ намудани низоми таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон иборат мебошанд.

Хӯҷҷати муҳими дигаре, ки ҳадафҳои стратегии давлатро муайян мекнамояд ин Консепсияи сиёсати ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон барои солҳои 2018-2028 мебошад. Дар банди дуюми он ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд яке аз вазифаҳои яккуминдарачаи сиёсати ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистони соҳибистиклол муайян гардидааст. Ин далолат аз он медиҳад, ки Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон ба стандартҳои байнамилали арҷ гузошта, баҳри иҷроиши онҳо кӯшиш ба ҳарҷ медиҳад. Дар банди ҳафтодуҷири Консепсия ба таври мушаххас мустаҳкам гардидааст, ки ихтилофот байни меъёрҳои ҳуқуқи миллӣ ва ҳуқуқи байнамилалӣ, ... эҳтиром нағузоштан ба демократия ва поймолгардии ҳуқуқи инсон ба самаранокии сиёсати ҳуқуқи байнамилалӣ таъсири манфӣ мерасонанд. Аз ин рӯ, рушди таълими ҳуқуқи инсон ин яке аз поъҳои асосии амалигардонии Консепсияи сиёсати ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон барои солҳои 2018-2028 буда, обрӯву нуғузи Ҷумҳурии Тоҷикистонро дар арсаи байнамилалӣ дучанд мегардонад.

Зеро, дар руҳияи инсондӯстона ва эҳтиром ба ҳуқуқи инсон тарбия намудани насли наврас аз Оинномаи Созмони Милали Муттаҳид с. 1945 (м. 1), Эъломияи умумии ҳуқуқи инсон, 1948 (м. 26), Паймони байнамилалӣ оид ба ҳуқуқҳои иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва фарҳангӣ с. 1966 (м. 13), Конвенсияи байнамилалӣ дар бораи барҳам додани тамоми шаклҳои табъизи нажодӣ с. 1965 (м. 7), Конвенсия дар бораи барҳам додани тамоми шаклҳои табъиз нисбати занон с. 1979 (м. 10), Конвенсияи зидди шиканча ва дигар намудҳои муносибат ва ҷазои бераҳмона, ғайриинсонӣ ё таҳқиркунандаи шаъну шараф с. 1984 (м. 10), Конвенсия дар бораи ҳуқуқи кӯдак с. 1989 (м. 29), Конвенсияи байнамилалӣ оид ба ҳифзи ҳуқуқҳои ҳамаи муҳочирони меҳнатӣ ва аъзои оилаи онҳо с. 1990 (м. 33) ва Конвенсия дар бораи ҳуқуқҳои маъюбон с. 2006 (м. 4 ва 8) бармеояд*.

Ҳамаи ин санадҳои меъёрии ҳуқуқии байнамилалии болозикр аз ҷониби Ҷумҳурии Тоҷикистон эътироф гардидааст, ки ин аз арҷ гузоштани Ҷумҳурии Тоҷикистон ба ҳуқуқи инсон ва пазируфтани ҳарактери универсалии он далолат медиҳад. Аз ин рӯ баҳри амалигардонии он аз ҷониби мақомоти давлатӣ ва шахсони мансабдори он бояд ҷораҳои зарурӣ андешида шаванд.

* Аз ҷониби Ҷумҳурии Тоҷикистон Конвенсияи байнамилалӣ дар бораи барҳам додани тамоми шаклҳои табъизи нажодӣ 11.01.1995, Паймони байнамилалӣ оид ба ҳуқуқҳои иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва фарҳангӣ 04.01.1999, Конвенсия дар бораи барҳам додани тамоми шаклҳои табъиз нисбати занон 26.10.1993, Конвенсияи зидди шиканча ва дигар намудҳои муносибат ва ҷазои бераҳмона, ғайриинсонӣ ё таҳқиркунандаи шаъну шараф 11.01.1995, Конвенсия дар бораи ҳуқуқи кӯдак 26.10.1993, Конвенсияи байнамилалӣ оид ба ҳифзи ҳуқуқҳои ҳамаи муҳочирони меҳнатӣ ва аъзои оилаи онҳо 8.01.2002 эътироф гардида Конвенсия дар бораи ҳуқуқҳои маъюбон 22.03.2018 аз ҷониби Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ба имзо расидааст.



Тарбияи насли наврас дар рӯҳияи эҳтиром ба ҳуқуқи инсон имконият медиҳад, ки шахс аз ҳаргуна кирдорҳои зиддиҳуқуқӣ худдорӣ намуда, баҳри риояи сулҳу субот мусоидат намояд. Азҳуд намудани донишҳои муайян дар самти ҳуқуқи инсон имконият медиҳад, ки аз яктарав шахс ҳуқуқу озодиҳои худро амалӣ намуда аз тарафи дигар ба ҳуқуқу озодиҳои шахси дигар арҷ гузорад. Мутобики қисми 2-юми моддаи 26-уми Эъломияи умумии ҳуқуқи инсон мақсади таълим бояд рушди ҳамаҷонибаи шахсияти инсон, афзоиши эҳтиром ба ҳуқуқу озодиҳои инсон бошад. Таълим бояд ба ҳусни тафоҳум, бурдборию дӯстии миёни тамоми миллатҳо, гурӯҳҳои нажодӣ ва мазҳабӣ ва ҳамчунин ба вусъати фаъолияти Созмони Милали Муттаҳид дар роҳи ҳифзи сулҳ мусоидат намояд. Дар моддаи 29-и Конвенсия оид ба ҳуқуқи кӯдак низ гуфта мешавад, ки «таълими кӯдак бояд бо мақсадҳои эҳтиром ба ҳуқуқи инсон ва озодиҳои асосӣ, дар рӯҳияи якдигарфаҳмӣ, сулҳ, таҳаммул, баробарҳуқуқии мардону занон ва дӯстии байни ҳамаи ҳалқҳо, гурӯҳҳои нажодӣ, миллӣ ва динӣ равона карда шавад».

Ҷумҳурии Тоҷикистон сиёсати худро дар ин самт вобаста ба талаботҳои чомеаи ҷаҳонӣ муайян намудааст. Мувофиқи моддаи 4 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон дар бораи маориф яке аз принципҳои асосии сиёсати давлатӣ дар соҳаи маориф ин эҳтироми ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд мебошад¹. Дар асоси принципи мазкур, тамоми муассисаҳои таълимии кишвар үҳдадор мебошанд, ки муқаррароти меъёри мазкурро таъмин намуда, ҷиҳати рушди фарҳанги ҳуқуқи инсон мусоидат намоянд. Ҷ. Саъдизода дуруст иброз менамояд, ки яке аз омилҳои асосии ташаккули фарҳанги ҳуқуқи инсон таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон ба ҳисоб меравад. Таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон ин раванди муташаккил ва мақсадноки таълиму тарбия дар рӯҳияи эҳтиром, риоя ва ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон аст, ки мақсад аз он рушди малакаю маҳорат, қобилияти амалисозӣ ва ҳифзи ҳуқуқу озодиҳо ва дар асоси стандартҳои таълимиӣ дар ҳар як шахс ба вучуд овардани фарҳанги ҳуқуқи инсон аст. Субъектҳои он мақомоти давлатӣ, муассисаҳои таълимиӣ ва институтҳои чомеаи шаҳрвандӣ мебошанд, ки дар раванди таълим иштирок мекунанд ва ё вобаста ба ташкил ва идоракуни он алоқаманданд. Таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон қисми таркиби сиёсати давлатии маориф ба ҳисоб рафта, дар асоси барномаҳои таълимиӣ, нақшаҳо, стратегияҳо, барномаҳо ва консепсияҳои давлатӣ амалӣ карда мешавад².

Дар Барномаи таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон барои солҳои 2013-2020 ҷорӣ намудани омӯзиши фанни ҳуқуқи инсон дар системаи маориф яке аз мақсадҳо мустаҳкам гардидааст. Раванди амалигардии босифати он айни ҳол дар муассисаҳои таълимии кишвар дар сатҳи зарурӣ ба роҳ монда нашудааст. Вазорати маориф ва илми Ҷумҳурии Тоҷикистонро зарур аст, ки ҷиҳати пурра ҷорӣ намудани омӯзиши фанни таълимии ҳуқуқи инсон, новобаста аз ихтисос дар зинаҳои таҳсилоти то мактабӣ, миёна, миёна касбӣ ва олии касбӣ чораандешӣ намояд.

Дар маҷмӯъ метавон иброз намуд, ки сиёсати давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон вобаста таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон вобаста ба талаботи чомеаи ҷаҳонӣ ба роҳ монда шудааст. Дар ин самт санадҳои меъёрии ҳуқуқии даҳлдор қабул гардидаанд. Барномаи таълим дар соҳаи ҳуқуқи инсон, ки яке аз санадҳои калидӣ ба ҳиссоб меравад бо мақсади рушди ҳуқуқи инсон қабул гардидааст. Аммо раванди амалигардии он ҷавобгӯй ба талабот намебошад. Вобаста ба ин дар марҳилаи ниҳоӣ (солҳои 2019-2020) мақомоти роҳбарикунанда ва масъули татбиқи Барнома, пеш аз ҳама Ваколатдор оид

¹ Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон дар бораи маориф // Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, с. 2013, №7, мод. 532; ... Қонуни ҔТ аз 28.08.2017 с., №1462

² Саъдизода Ҷаҳонғир Ташаккулӯбии фарҳанги ҳуқуқи инсон дар шароити эъмори давлати ҳуқуқбунёд дар Тоҷикистон : Дисс...н.и.х. – Душанбе 2017 с. – С. 15-16



ба ҳукуки инсон дар Ҷумҳурии Тоҷикистонро зарур аст, ки ҷиҳати амалигардии мақсадҳои он ҷораҳои зарурӣ андешад.

Мирзоева Д.М.

Магистрант 2-го курса обучения кафедры международного права и сравнительного правоведения Российско-Таджикского (Славянского) университета
e-mail: shakespeeare0896@mail.ru

АНАЛИЗ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫХ АКТОВ, ЗАПРЕЩАЮЩИХ ДИСКРИМИНАЦИЮ В ТРУДОВОЙ СФЕРЕ

Право на труд, как такое относится ко второму поколению прав человека и представляет собой одно из основополагающих прав. Н.М. Митина полагает, что большое значение этому праву придаётся в связи с тем, что благодаря той деятельности, которой занимается человек, при осуществлении своего права на труд достигается обеспечение жизненно важных потребностей человека.[1, 22.]

Принцип недискриминации, в частности в сфере труда является базовым правовым принципом, который находит своё закрепление как на национальном так и на международном уровне. К примеру в Трудовом Кодексе Республики Таджикистан в статье 7 есть положение о том, что: «..все граждане имеют равные возможности в сфере трудовых правоотношений. Запрещаются всякие различия, недопущение или предпочтение, отказ в приеме на работу, производимые по признаку, национальной принадлежности, расы, цвета кожи, пола, возраста, религии, политических убеждений, места рождения, иностранного происхождения или социального происхождения, приводящие к нарушению равенства возможностей в области труда».

Что касается положений о трудовой недискриминации на международном уровне, запрет дискриминации закреплён в первую очередь во Всеобщей декларации прав человека 1948г. Декларация обозначила, что все люди рождены свободными и равными, каждый человек должен обладать всеми правами и всеми свободами, провозглашёнными Декларацией, без какого бы то ни было различия. Вне зависимости от пола, национальности, расы, цвета кожи, языка, религии, политических убеждений, социального, имущественного и иного положения, все люди признаются равными. Также предусмотрено положение о государственной принадлежности человека к определённой стране или территории и недопустимости дискриминации по данному признаку. То есть, «не должно проводиться никакого различия на основе политического, правового или международного статуса страны или территории, к которой человек принадлежит, независимо от того, является ли эта территория независимой, подопечной, несамоуправляющейся, или как-либо иначе ограниченной в своем суверенитете». В этом пункте даётся расширенное толкование прав людей, проживающих в малоразвитых или зависимых государствах или территориях. Это связано с тем, что в таких странах общество подвержено объёмному давлению со стороны управляемых стран.

Из этого положения важно отметить, что Декларация предусматривает максимальную защиту прав человека во всевозможных случаях благодаря затрагиванию всех тонкостей и признаков возможной дискриминации. Это обусловлено тем, что дискриминация может проявляться во всех сферах деятельности людей, в частности в трудовой. Усилия государств



должны быть направлены на обеспечение гарантий осуществления индивидом своих трудовых прав без какой бы то ни было дискриминации. Далее, международно-правовым актом, содержащим нормы о трудовой недискриминации следует Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 1966г. Как правило, он распространяет своё действие только в тех государствах, которые его приняли. Пакт содержит основные экономические, социальные и культурные права, которые гарантируются государством индивиду. Здесь также есть положение о том, что нормы Пакта осуществляются без какой-либо дискриминации (по признакам, описанным выше). Статья 6 Пакта предусматривает, что государства признают право на труд, которое включает право каждого на получение возможности зарабатывать себе на жизнь собственным трудом, который он свободно выбирает или на который свободно соглашается. Государства также предпримут надлежащие меры к обеспечению такого права. Примечательно, что Пакт конкретизирует цель государства в этом направлении. В п.2 тол же статьи говорится: «Меры, которые должны быть приняты участвующими в настоящем Пакте государствами в целях полного осуществления этого права, включают программы профессионально-технического обучения и подготовки, пути и методы достижения неуклонного экономического, социального и культурного развития и полной производительной занятости в условиях, гарантирующих основные политические и экономические свободы человека». Следует также отметить, что законодательство государств-участников Пакта не должно содержать нормы, противоречащие Пакту.

Немаловажное значение имеет и Международный пакт о гражданских и политических правах 1966г. В нём раскрывается сущность дискриминации через обязательства государство гарантировать индивидам равенство без какой-либо дискриминации. В частности, путём обязывания государства к выработке норм о запрещении дискриминации на национальном уровне. Следующим важным международно-правовым актом является Конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 1966г. В ней сказано, что: «государства осуждают расовую дискриминацию и обязуются безотлагательно, всеми усилиями проводить политику ликвидации всех форм расовой дискриминации и способствовать взаимопониманию между всеми расами». Следовательно, любой индивид вправе, несмотря на свою расовую принадлежность трудиться на равных условиях с другими гражданами государства, в котором он осуществляет свой труд. Государство, в свою очередь, при проявлении дискриминации принимает эффективные меры для их предотвращения.

Следующая конвенция имеет весьма актуальное значение. Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин от 1979 г. В ней закреплено, что: «Государства-участники осуждают дискриминацию в отношении женщин во всех ее формах, соглашаются безотлагательно всеми соответствующими способами проводить политику ликвидации дискриминации в отношении женщин». Конвенция обозначила равенство мужчин и женщин и равное осуществление их прав и свобод. Проще говоря, в трудовой деятельности не допускаются какие бы то ни было признаки дискриминации по гендерному признаку, мужчины и женщины равны. Также лишение права заниматься трудовой деятельностью, к примеру, увольнение, не должно основываться на половом признаком работника. Конвенция имеет важное значение для тех государств, в которых роль женщин, а также их возможности в осуществлении трудовых прав значительно минимизированы. Так же необходимо назвать Конвенция о правах инвалидов от 2007 г. Она распространяет своё действие на такую социальную группу как инвалиды. В силу своего достаточно уязвимого положения в социуме они нуждаются в более эффективной защите. Конвенция закрепила, что «государства-участники запрещают любую дискриминацию по признаку инвалидности и гарантируют



инвалидам равную и эффективную правовую защиту от дискриминации на любой почве». Инвалиды вправе трудиться, их право на труд не может быть ограничено, а работодатели должны создавать определённые, а порой и специально оборудованные рабочие места для инвалидов.

Таким образом, анализ некоторых международно-правовых актов позволяет сделать соответствующие выводы. Государство должно гарантировать индивиду все права, включая трудовые.[2] Кроме того, искоренение дискриминации в трудовой сфере представляет собой важный шаг в направлении борьбы за искоренение дискриминации во всех сферах. Трудовая деятельность имеет важное значение для экономического развития государства. Благодаря обеспечению трудовой занятости всем индивидам без какой-либо дискриминации государство движется в верном направлении на пути к развитию и процветанию.

МУРОДЗОДА У.У.

Таджикский национальный университет
e-mail: dinorshoev@gmail.com

АДМИНИСТРАТИВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО КАК ГАРАНТ ЗАЩИТЫ ПРАВ ГРАЖДАН В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

В общем смысле судопроизводство представляет собой деятельность суда, направленную на рассмотрение и разрешение гражданских, арбитражных и уголовных дел. Оно осуществляется судьями на основе действующего процессуального законодательства и при соблюдении основных демократических принципов юридического процесса - процессуальные законы устанавливают процессуальный статус участников процесса, стадии процесса, способы доказывания и т.д. К сожалению в настоящее время из-за отсутствия единого нормативно-правового акта, регулирующего порядок рассмотрения (разрешения) административных споров, невозможно с точностью установить основные правила, задачи административного судопроизводства. Несмотря на это, можно попытаться сформулировать четкую концепцию функционирования административного судопроизводства.

Под административным судопроизводством понимается судебная деятельность по рассмотрению административно-правовых споров, а также по осуществлению правосудия деятельность, осуществляемое на основе обращений (жалоб) граждан по поводу законности действий должностных лиц и органов управления.

Целью административного судопроизводства на сегодняшний момент остается защита прав и свобод граждан. Исходя из принципов формирования правового государства и демократического общества, международные стандарты прав человека однозначно предполагают возможность судебной защиты нарушенных прав человека и граждан. Так в статье 19 Конституции Республики Таджикистан устанавливается, что каждому гарантируется судебная защита. Каждый вправе требовать, чтобы его дело было рассмотрено компетентным, независимым и беспристрастным судом, учрежденным в соответствии с законом. Из этой нормы Конституции следует понять, что правосудие в Республике Таджикистан может, осуществляться только судами. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя такие функции. В настоящее время в Республике Таджикистан действует один из наиболее важных



законов, касающийся именно реализации права на обращение" Об обращениях физических и юридических лиц " от 23 июля 2016 года, № 1339.

В соответствии со статьей 7 настоящего Закона каждые физические и юридические лица вправе лично или совместно с другими и (или) посредством своих уполномоченных представителей обращаться в соответствующие органы и организации в устной, письменной или электронной форме.¹

Также для реализации права на обращение в суд за защитой прав и законных интересов других лиц действует Гражданский Процессуальный Кодекс Республики Таджикистан от 5-го января 2008 года, №341, где подраздел третий (23-26 главы) посвящены производствам по делам, возникающих из публичных правоотношений.²

Можно смело сказать, что путем подачи соответствующего заявления об оспаривании действий и решений государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, предприятий и их объединений, общественных объединений или должностных лиц, государственных служащих граждане реализуют предоставленные им государством права или требуют восстановления нарушенных своих прав и прав других лиц. Данное заявление является как средством защиты прав, свобод и законных интересов индивида, нарушенных действиями или актами государственных органов, иных структур, должностных лиц, служащих, так и одним из средств осуществления этих прав.

Итак, самая главная цель административного судопроизводства - защита прав и свобод гражданина. В свою очередь Н. Ю. Хаманева выделяет еще одну важную цель - «открытие дороги широкому кругу субъектов для осуществления контроля за действиями администрации».³

Все же первоочередной задачей остается рассмотрение определенного вопроса, которого прямо или косвенно касается жалоб. Сущность задач административного судопроизводства выражается во всестороннем, полном, объективном, точном выяснении обстоятельств каждого дела; речь идет о таком основополагающем принципе административно-процессуальной деятельности, как принцип объективности (материальной истины). Объективное рассмотрение обстоятельств дела устанавливает наличие беспристрастности и непредвзятости при рассмотрении административных споров.

Следует согласиться с точкой зрения Н. Ю. Хаманевой, что важной задачей административного судопроизводства является восстановление нарушенных прав и свобод участников административно-правовых отношений.

Также следует сказать, что выполнение судами задач возможно только в условиях, когда судебная власть обладает самостоятельностью и независимостью. Выполняя все перечисленные задачи, административное судопроизводство должно способствовать укреплению правового государства, законности и правопорядка, утверждению принципа социальной справедливости, уважения к правам, чести и достоинству, деловой репутации граждан.

В юридической литературе выделяются следующие основополагающие функции судебной власти: а) функция правосудия (конституционное, административное, уголовное, гражданское, арбитражное); б) контрольно-надзорная функция (юрисдикционный, судебный контроль).

¹ Закон Республики Таджикистан «Об обращениях физических и юридических лиц» от 23 июля 2016 года, № 1339.

² Гражданский Процессуальный Кодекс Республики Таджикистан от 5 января 2008 года, № 341

³ Хаманева Н.Ю. Защита прав граждан в сфере исполнительной власти: монография // Хаманева Н.Ю. - М.: Изд-во ИГиП РАН, 1997. - С. 37.



Правосудие представляет собой специфическую, присущую только судам форму осуществления властных полномочий органами судебной власти, которая завершается принятием судебных решений, обязательных для исполнения всеми лицами, в отношении которых они выносятся. Контрольно-надзорная же функция в свою очередь воплощена, в форме конституционного контроля, контроля судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также административного контроля — нормоконтроля (т.е. контроля за законностью действий или решений органов исполнительной власти, их служащих и должностных лиц).

Поэтому можно сказать, что административное судопроизводство должно выполнять функцию правосудия, а также контрольно-надзорную функцию (функцию нормоконтроля) в сфере действия органов публичной власти. Помимо перечисленных функций хотелось также отметить, что административное судопроизводство способно также улучшать законотворческий процесс. Так как «выявленные судебной практикой изъяны нормативно-правовых актов, пробелы, противоречия между другими нормами и другие недостатки, установленные судебной практикой, должны быть незамедлительно использованы законодателем для надлежащего исполнения».

По мнению Г. Дикоего, в будущем, административные суды должны осуществлять две функции:

- рассмотрение публичных споров, для которых характерно неравенство сторон (субъектов спора), уравновешиваемое активной ролью административного судьи в процессе;
- выполнение «роли «надстройки» по отношению к органам гражданского правосудия, разрешая споры о норме, возникающие в ходе рассмотрения гражданско-правовых споров».¹

Д. В. Уткин выделяет ряд функций характерных только для специализированных судов по рассмотрению административно-правовых споров:

- 1) функцию осуществления правосудия (суды общей юрисдикции, арбитражные суды или специальные административные суды (в случае учреждения их) должны будут разрешать возникающие в сфере публичного управления административно-правовые споры);
- 2) контрольно-надзорную функцию в сфере организации и действия органов публичной власти, должностных лиц, государственных служащих;
- 3) функцию осуществления административного нормотворчества, т.е. "нормотворческая функция" имеется ввиду, что административное судопроизводство может и должно улучшать нормотворческий процесс органов исполнительной власти и органов местного самоуправления (повышать юридическую базу и качество административных актов), а суды, осуществляющие правосудие по административным делам, своей деятельностью должны предупреждать нарушение законодательства;
- 4) функцию нормоконтроля, т.е. административное судопроизводство является процессуально-правовой формой судебной деятельности, направленной на выявление в системе законодательства незаконных правовых актов;
- 5) функцию обеспечения режима законности в области формирования и осуществления государственного управления и местного самоуправления;
- 6) функцию применения правовых норм, устанавливающих наличие прав человека и гражданина на судебную защиту от действий (бездействий) и незаконных решений органов публичной власти и их должностных лиц;

¹ Бонно С. В. Судебная практика: способы выражения // Государство и право. 2003. № 3. - С. 29; Дикое Г. Распределение компетенции в сфере судебного контроля за деятельность администрации // Конституционное право. Восточноевропейское обозрение. 2002. № 3. - С. 104.



7) функцию толкования административно-правовых норм т.е интеллектуальный процесс, направленный на выявление смысла норм права самим интерпретатором (уяснение) и доведение этого смысла до сведения других заинтересованных лиц (разъяснение).

8) функцию формирования органов административной юстиции в стране¹.

Таким образом хотелось бы сказать, что цели, задачи и функции административного судопроизводства, как и цели, задачи, функции самой судебной системы должны быть направлены на создание благоприятных условий жизни общества и граждан, обеспечение и осуществление их правовой защиты, а также рассмотрения и разрешения споров справедливо и своевременно. Наиболее характерные черты административной юрисдикции, находящие свое выражение в административно-юрисдикционном производстве, состоят в следующем. Административная юрисдикция базируется на традиционно сложившихся взглядах на процессуальную деятельность в юридическом смысле, основанных на оценке судебной юрисдикции. Как известно, в ее основе в соответствии с функционально-компетенциональным содержанием судебной власти лежит рассмотрение и разрешение спорных вопросов применения материальных правовых норм, правовая оценка поведения тех или иных лиц, и, наконец, применение в необходимых случаях при негативной оценке их поведения предусмотренных действующим законодательством мер государственного (юридического) принуждения. Так поступают судебные органы при рассмотрении различных, а в последние годы - и административных дел, давая тем самым основу для понимания реального юридического содержания юрисдикции и юрисдикционной деятельности².

В правовом государстве защита прав и свобод граждан неотделима от всего комплекса их взаимоотношений с властными структурами, а сама административная юстиция выступает неотъемлемым атрибутом этого государства.

Цели, задачи и функции административного судопроизводства, как и цели, задачи, функции самой судебной системы должны быть направлены на создание благоприятных условий жизни общества и граждан, обеспечение и осуществление их правовой защиты, а также рассмотрения и разрешения споров справедливо и своевременно.

Принципы есть основополагающие начала и руководящие идеи, которые должны пронизывать все правовые нормы и институты, определяющие такое построение и функционирование административного судопроизводства, которое обеспечивало бы вынесение законного и обоснованного решения. Принципы административного судопроизводства должны быть закреплены в едином нормативном процессуальном акте (Административный процессуальный кодекс либо Кодекс административного судопроизводства), регулирующем порядок функционирования административного судопроизводства. В принципах административного судопроизводства должны быть сосредоточены взгляды на характер и содержание судопроизводства по рассмотрению и разрешению административно-правовых споров. Принципы должны быть тесно взаимосвязаны между собой, образуя единую логическую систему. Нарушение одного принципа приведет к нарушению другого или всей цепи принципов, а в сочетании принципы обеспечивают наилучшим образом тщательное рассмотрение дела, установление судебной истины и вынесение обоснованного решения.

Один из основных элементов идеи правового государства включает гарантию прав и свобод личности, соблюдение и защита прав и свобод человека, а также признание человека, его прав и свобод высшей ценностью. Правовое государство и права человека существуют и

¹ Уткин Д.В. Административное судопроизводство в современном правовом государстве: Дисс. к.ю.н. Воронеж, 2004. - С. 81- 82.

² Административное право Республики Таджикистан: Цикл лекций // Под ред. к.ю.н. Диноршоева А.М. - Душанбе, 2014. - С.91.



эффективно действуют воедино, так как объединяющим элементом между человеком и государством выступает право, а отношения между человеком и государством по поводу их взаимных прав и обязанностей всегда носят правовой характер.

Ограничение пределов государственной власти посредством права является также важным элементом правового государства. Сущность правового государства заключается именно в правовой регламентации формирования полномочий его механизма и охране прав и свобод личности. Идея правового государства теряет основу и способ существования, а право автоматически превращается в инструмент политической борьбы, если происходит возведение политики над правом.

Правом ограничивается возможность управляющего воздействия государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц на личность и общество, а также возможность ущемления ими законных прав и интересов граждан. Право, в некотором смысле, есть препятствие для возможного произвола со стороны государственной власти. Поэтому административное судопроизводство как судебная деятельность по рассмотрению административно-правовых споров, а также по осуществлению правосудия деятельность, осуществляемое на основе обращений (жалоб) граждан по поводу законности действий должностных лиц и органов управления будет играть важную роль в защите прав граждан.

МУХАММАДИЕВА З.Э.
Старший преподаватель ИЭТ ТГУК
E-mail: FRI-122994@inbox.ru

ЗАЩИТА КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

Как известно конституционные нормы имеют общую цель, универсальную регламентацию статуса личности, в обобщенном виде выражющую самые существенные черты ее правового положения. При этом конституционно-правовой статус - понятие более широкое. Оно включает нормы не только Конституции, но и других источников права. Такой статус разностороннее и богаче по содержанию, учитывает родовые признаки субъекта, и поэтому ему не свойственны однотипность и унификация. Складывается теоретически он из положений Конвенции ООН о правах ребенка, норм Конституции РТ и конкретизирующего их отраслевого законодательства, прежде всего семейного Кодекса РТ. Конституция РТ служит здесь стержнем, который, вбирая в себя положения и принципы Конвенции с учетом своих не только национальных, но и прежде всего социально-экономических, политических и идеологических особенностей современного периода, должен определить будущее подрастающего поколения, давая конкретные «задания» другим отраслям законодательства.

Как способа фиксации правового положения (статуса) субъекта права определение конституционно-правовых норм, в частности несовершеннолетнего, относится к числу достаточно сложного правового характера.

Захищающая несовершеннолетнего, правоприменитель, вынужден использовать либо нормы международного права, либо общие нормы права, не отражающие особенности правового положения несовершеннолетнего. Причиной этого является отчасти специфика развития законодательства, посвященного правовому статусу несовершеннолетнего, поскольку до опре-



деленного времени этот статус рассматривался исключительно в контексте семейных отношений, где он был частично поглощен правовым статусом родителей несовершеннолетнего.

Принципиальное значение для определения правового положения несовершеннолетнего имеют, на наш взгляд, три группы конституционных норм.

Нормы первой группы составляют два положения Конституции РТ, прямо относящихся к защите прав и интересов несовершеннолетних. Во-первых, Конституция РТ провозглашает человека (независимо от возраста), его права и свободы являются высшей ценностью и устанавливает, что их признание, соблюдение и защита это обязанность государства (ст. 2), причем государства (социального), политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека и гражданина (ч. 1 ст. 7). Во-вторых, Конституция РТ раскрывает механизм реализации социальной политики в интересах несовершеннолетних путем обеспечения государственной поддержки семьи, материнства, отцовства и детства (ч. 2 ст. 7).

Нормы второй группы статьи Конституции РТ составляют непосредственно о несовершеннолетних (детстве), в которых говорится Речь идет о положениях, устанавливающих, что детство (как и материнство и семья) находится под защитой государства (ч. 1 ст. 38) и что забота о детях и их воспитание - равное право и обязанность родителей (ч. 2 ст. 38).

В этих конституционных принципиальных положения несовершеннолетних (детей) рассматривается только вкупе с материнством, семьей, родителями. И тем не менее можно утверждать, что Конституция РТ уже считает несовершеннолетних самостоятельным носителем прав.

И наконец, нормы третьей группы статьи Конституции РТ, имеющих непосредственное отношение к определению правового положения несовершеннолетнего, составляют нормы, регламентирующие права и свободы человека и гражданина. Используя формулу «каждый», они в равной степени касаются как взрослых, так и несовершеннолетних. Зафиксированные в гл. 2 Конституции РТ права и обязанности человека и гражданина, признаваемые и гарантируемые на территории РТ, суть не что иное, как формализованный в национальном законодательстве конституционно-правовой статус личности, выражающий «наиболее существенные, исходные начала, определяющие положение человека в обществе и государстве, принципы их взаимоотношений».

Необходимо отметить, что попытки найти в контексте Конституции РТ правовые нормы, непосредственно относящиеся к правовому статусу несовершеннолетнего, не успешны. Названные статьи Конституции РТ можно рассматривать в качестве определяющих правовой статус несовершеннолетнего, но вместе с тем явно недостаточных для их непосредственного действия в связи с особенностями исполнения (вернее - неисполнения) законов в правоприменительной практике вообще.

В большинстве положений Конституции РТ статус несовершеннолетнего является подразумевающейся частью, составляющим элементом общечеловеческого статуса любого человека и гражданина РТ.

Это гарантирует с одной стороны, обеспечение естественно равной защиты прав любого человека и гражданина независимо от каких бы то ни было признаков, в том числе и возрастных. С другой стороны, в силу специфических возрастных особенностей, характеризующих статус ребенка, данное обстоятельство можно расценить как упущение, правовой пробел, свидетельствующий о низкой гарантированности и слабой защищенности прав и интересов несовершеннолетних. Отсюда необходимость повысить степень защищенности правового статуса несовершеннолетних путем выделения его как самостоятельного субъекта защиты и внесения соответствующих изменений в Конституцию РТ. Закрепление особой за-



щиты прав несовершеннолетних в Конституции РТ придаст их статусу гарантированность. В этом будет состоять роль основного закона в систематизации прав и законных интересов несовершеннолетних, в поднятии защиты прав несовершеннолетних на надотраслевой уровень, тем более что отечественная юриспруденция уже пошла по пути выделения специальных субъектов права. Например, если, правовой статус инвалидов, пенсионеров и других субъектов права сводится преимущественно к повышенной защите их социально-экономических прав и свобод, то правовой статус несовершеннолетнего охватывает гораздо больший по объему круг правоотношений, который не может остаться вне поля зрения государства в силу своей социальной значимости.

Особенность конституционно-правового статуса несовершеннолетних вызвана тем, что несовершеннолетние представляют собой наиболее сложную и уязвимую категорию, поскольку, изначально имея равные права с остальными, фактически обладают гораздо меньшими возможностями их реализации. Помимо обязательных элементов правового статуса, ядро которых составляет система прав, свобод и обязанностей, конституционно-правовой статус несовершеннолетнего должен включать в качестве обязательных элементов социально-экономические, политические, идеологические и юридические гарантии его реализации. В связи с этим важно подчеркнуть особое значение юридических гарантий, а именно процессуального обеспечения реализации прав несовершеннолетних. Если учитывать, что «Конституция, не имеющая соответствующих процедур ее реализации, приводит власть к произволу, гражданина - к беззащитности», то в отношении несовершеннолетних такая Конституция приводит к беззащитности вдвойне.

О данной концепции можно определить следующее:

- во-первых, необходимость признания, соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина;
- во-вторых, достаточная разработанность ее основных категорий, прежде всего теории правового положения личности;
- в-третьих, тот факт, что слишком велика сегодня социальная «цена» этой категории граждан, поскольку от «качества», а теперь уже и от количества (учитывая демографию) несовершеннолетних, подрастающего поколения зависит будущее самого государства.

Так как современное состояние нашего общества, несомненно, требует удвоенной защиты прав и интересов несовершеннолетних, что связано не только с их неполной дееспособностью, но и с экстремальной с любой точки зрения обстановкой. Следует также расширить законодательный массив детского права, то есть «права несовершеннолетнего», тем более, что началось фактическое выделение новых правовых отношений из семейных, оформление их самодостаточности, о чем свидетельствует возникновение комплексной науки о молодежи - ювенологии, а также практическое развитие юстиции в отношении несовершеннолетних. Данные отношения как правосудие по делам о несовершеннолетних должна решать вопрос об их ответственности за совершенные проступки и правонарушения и, кроме того, заниматься восстановлением уже нарушенных прав несовершеннолетнего, когда он является либо потерпевшим, либо обвиняемым.

Таким образом, на наш взгляд, юстиция по делам несовершеннолетних, как бы завершает, «достраивает» пирамиду юридической защиты прав несовершеннолетних. В основании же этой пирамиды должны лежать законодательно закрепленные права и свободы, поскольку материальное право должно предшествовать процессуальному.



МУХТОРОВ К.Т.

Мудири кафедраи хуқуқшиносии МДТ “ДДХ ба номи академик Б.Фафуров,
номзади илмҳои хукуқ, дотсент

ЗАБОНИ КОНСТИТУТСИЯ

Корсозони ЮНЕСКО соли 1953 чудо намудани ду мағҳум «забони давлатӣ» ва «забони расмӣ»-ро ҳамчун тавсия пешниҳод намуда буданд, ки тибқи он забони давлатӣ ҳамчун «забони иҷроқунандаи функсияи интегратсионӣ дар доираи давлати муайян дар соҳаҳои сиёsat, иҷтимоӣ ва фарҳангӣ, ба сифати рамзи ҳамин давлат баромад мекунад» ва забони расмӣ бошад ҳамчун «забони идоракунии давлатӣ, қонунгузорӣ ва истеҳсолоти судӣ» маънидод шудааст.

Дар дунё 178 давлат соҳиби забони давлатӣ ё ҳуд расмӣ мебошад. Аз онҳо баъзеяшон як забони давлатӣ (Албания, Франсия, Украина, Олмон, Литва, Тоҷикистон, Узбекистон), гурӯҳи дигарашон беш аз як забони давлатӣ (Белоруссия, Белгия, Финландия, Афғонистон, Парагвай, Боливия, Ҳиндустон, Швейцария, Ҷумҳурии Африкои Ҷанубӣ) доранд. Дар як идда давлатҳо (Ирек, Италия, Испания, Россия) забони умунидавлатӣ ва забонҳои давлатӣ барои минтаҳаҳои алоҳида амал мекунанд. Инчунин дар дунё давлатҳои вучуд доранд, ки (ИМА) дар онҳо забони умуни-давлатӣ мавҷуд набуда, танҳо ба қисматҳои алоҳида он мансуб мебошад. Дар гурӯҳи муайяни давлатҳо (Австралия, Эритре) забони давлатӣ вучуд надорад.

Маъмулан, забони давлатӣ ё ҳуд конститутсионӣ забони аксарияти аҳолӣ эътироф гардида, конститутсия низ бо он таҳия ва қабул карда мешавад. Дар таҷриба барҳӯрди баръакс низ ба назар мерасад. Масалан, дар Ирландия бо забони ирландӣ ҳарчанд се яки аҳолӣ гуфтугӯ кунанд ҳам, он забони давлатии якум эътироф шуда, конститутсияи давлат бо забони ирландӣ қабул гардидааст. Новобаста аз он, ки аксари аҳолии ин давлат бо забони англисӣ сухан гӯянд ҳам, забони англисӣ дар ин давлат забони давлатии дуюм пази-руфта шудааст.

Давлатҳое, ки дорои якчанд забони давлатӣ ҳастанд, ҳуд забони давлатии якумро муқаррар кардаанд, ки барои конститутсияи давлат бо ҳамин забон таҳия ва қабул карда мешавад. Масалан, дар Ҳиндустон 447 забон ва 2000 лаҳча амал мекунанд, ки аз он 22-тоҷиҷи забони расмӣ (scheduled languages) эътироф шудааст. Конститутсияи Ҳиндустон бошад танҳо бо ду забон – ҳиндӣ ва англисӣ расман қабул карда шудааст.

Барои эътирофи конститутсия аз ҷониби ташки-лотҳои байнамилалии универсалӣ ва локалӣ зарурати бо забони расмии корбари ин ташкилотҳо тарҷума намудани конститутсияҳо ба миён меояд. Айни ҳол забонҳои расмии СММ – англисӣ, русӣ, фаронсавӣ, испанӣ, арабӣ, хитой; Шуҳори Аврупо – англисӣ, фаронсавӣ; ИДМ – русӣ; СА-АД (ОДКБ) – русӣ; ГУАМ (Созмон оид ба демократия ва рушди иқтисод) – англисӣ, русӣ; СҲШ (ШОС) – русӣ, хитой; НАТО (Созмони Шартномаи Атлантаи Шимолӣ) – англисӣ ва фаронсавӣ мебошанд.

Дар моддаи 6 Конуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 5 октябри соли 2009, №553 «Дар бораи забони давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон»¹ муайян гардидааст, ки санадҳои меъёрии хуқуқӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон ба забони давлатӣ таҳия ва қабул карда мешаванд. Дар ҳолатҳои пешбининамудаи қонунгузорӣ санадҳои меъёрии хуқуқӣ ба забонҳои дигар тарҷума карда мешаванд. Мағҳуми «забонҳои дигар» дар ин модда мушахҳас карда нашуда, таҳти он метавонад забони миллатҳои шумораашон назаррас ва ё

¹ Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2009, №9-10, мод. 546



бо забонхое, ки бо он таҳсилоти миёнаи умумӣ дар ҷумҳурӣ ба роҳ монда шудааст, фахмида шавад.

Матни расмии Конститутсияи Тоҷикистон аз соли 1994 бо забонҳои тоҷикӣ, русӣ, узбекӣ таълиф мешуд. Баъдтар, аз соли 1999 инҷониб чопи Конститутсияи Тоҷикистон бо се забон – тоҷикӣ (забони давлатӣ), забони русӣ (забони муоширати байни ҳалқҳо) ва англисӣ (забони байналхалқӣ) расман сурат гирифт. Аз соли 2009 бошад дар робита бо қабул шудани қонуни нави Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи забони давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон» бо ду забон: тоҷикӣ ва русӣ чоп мешавад.

Бо забони русӣ чоп шудани Конститутсияи Тоҷикистон баёнгари мавҷудияти аксарияти аҳолии кишвар набуда, балки эътироф шудани он ба забони муоширати байни миллатҳо (қ. 2, м. 2) иртибот дорад. Тавре ки маълум аст дар Тоҷикистон шуморай русҳо 0,17%¹ аҳолии Тоҷикистонро ташкил медиҳад. Дар ҳоле, ки дар Тоҷикистон 85,4% сокини онро тоҷикҳо ташкил медиҳанд. Узбекҳо 11,69% ва қирғизҳо 2,07%-и аҳолии Тоҷикистонро ташкил медиҳанд, ки таносубан микдори онҳо аз русҳо хеле зиёд ба назар мерасад. Вале мақоми забони русӣ дар Конститутсия чун забони муоширати байни миллатҳо (қ. 2, м. 2) муайян карда шудааст.

Маврид ба тазаккур аст, ки моддаҳои 38, 39 ва 40 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 26 марта соли 2009, № 506 “Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ”² аз ҷумла, талаботҳои зерини мансуби забони конститутсия – забонӣ, истилоҳот ва сабку услуби санади меъёрии ҳуқуқӣ оварда шудаанд, ки иҷрои онҳо ҳатмӣ арзёбӣ мегардад.

Ҳамин тавр, мутобиқи талаботи забонӣ матни конститутсия бояд ба забони давлатӣ таҳия ва қабул карда шавад. Забони давлатӣ дар Тоҷикистон мутобиқи қисми 1, моддаи 3 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 5 октябри соли 2009, №553 «Дар бораи забони давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон»³ забони тоҷикӣ мебошад. Яъне, нусхай аввалини Конститутсия барои муҳокима ва қабул бояд бо забони тоҷикӣ таҳия ва пешниҳод карда шавад.

Матни конститутсия бояд муҳтасар, бо забони содда ва равону фахмо баён карда шавад, ки тафсири ҳархелаи меъёрҳоро истисно намояд ва зимни ин услуби расмии забони адабӣ ва истилоҳоти ҳуқуқӣ риоя гардад.

Ин гуна таваҷҷуҳ ҳанӯз соли 1993-1994 дар рафти кори Комиссияи конститутсионӣ баробари даст қашидан аз истифодаи калимаи “Сарқонун” ҳамчун номи конститутсия, истифодаи калимаҳои “додгоҳ” ба ҷойи “суд”, “додситон” ба ҷойи “прокурор” ва “додситони кул” ба ҷойи “прокурори генерали” оғоз шуда буд. Истилоҳоти ҳуқуқии универсалӣ дар шакли умумиэътирофшудаашон истифода бурда мешаванд.

Мувофиқи тағиироту илваҳои соли 1999 мағҳуми “волидайн” бинобар вожаҳои арабӣ буданаш дар қ. 2 моддаи 34 Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ба мағҳуми “падар ва модар” иваз карда шуда буд. Ё худ бо чунин асос соли 2016 истилоҳи “туризм” дар қисми якуми моддаи 38 ба калимаи “сайёҳӣ” тағиир дода шуд.

Истифодаи истилоҳоти мувофиқи ҳуқуқӣ дар конститутсия талаботи навбатии қонун буда, тақозо мекунад, ки истилоҳоти ҳуқуқӣ бояд бо истифода аз калима ва ибораҳои оммафаҳм тартиб дода шаванд. Масалан, бо вориднамоии тағииру илваҳои соли 2016 ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон дар қисми ҷоруми моддаи 7 бо дарназардошти истифодаи амалиашон ба ҷойи калимаҳои “марзиву маъмурӣ” калимаҳои “маъмурию ҳудудӣ” истифода шудааст. Сабабаш дар он аст, ки калимаи

¹ Захираи электронӣ: <https://www.stat.tj/>

² Аҳбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, (дар қироати дуюм қабул гаштааст) соли 2009, №3, мод.99; соли 2010, №3, мод.152

³ Аҳбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2009, №9-10, мод. 546.



“марз” бештар сарҳад, хати сарҳадро ифода намуда, “худуд” бошад, нисбатан маънои васеъ дошта, тамоми ҳудуди давлат – ҳушкӣ, обӣ ва ҳавоиро дар бар мегирад.

Мувофики талабот ҳар як истилоҳи конститутсия бояд як маъноро ифода намояд. Дар ҳолати зарурати дақиқ намудани истилоҳот ва мағҳумҳои дар консти-тутсия истифодашуда моддае (қисме, банде) оварда мешавад, ки дар он моҳияти ин истилоҳоту мағҳумҳо шарҳ дода мешаванд. Масалан, дар қисми 1 моддаи 22 оварда шудааст, ки “Манзили шахс даҳлнопазир аст” ва барои шарҳу тавзехи истилоҳи “даҳлнопазир” дар қисми дуюми ҳамин модда муайян шудааст, ки “Ба манзили шахс зӯран даромадан ва касеро аз манзил маҳрум кардан манъ аст, ба истиснои мавриҷое, ки қонун муқаррар кардааст”.

Истилоҳоти маҳсус мумкин аст дар конститутсия танҳо бо ҳамон маънное истифода гардад, ки он дар соҳаи маҳсуси даҳлдор истифода мешавад. Масалан, вобаста ба он ки вожаи “иттиҳодия” назар ба истилоҳи “ташкилот” васеъ аст, тамоми намуди созмонҳои динӣ, аз ҷумла, ташкилотҳои диниро фаро мегирад ва ҳамчунин дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи озодии вичдон ва иттиҳодияҳои динӣ” истилоҳи “иттиҳодия” истифода шудааст. Аз ин рӯ, ҳини вориднамоии тағириу иловаҳои соли 2016 ба қисми 4 моддаи 8 Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон калимаи “Ташкилотҳои” ба “Иттиҳодияҳои” иваз карда шудааст. Ба ин монанд, ҳолатҳои дигаре низ дар Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ба назар мера-санҷ, ки дар мавриди такмили он ба инобат гирифта нашудаанд. Ин ҷо сухан дар бораи истифодаи вожаи “тадбирҳо” мераవад, ки дар қисми 2 моддаи 29 барои ифодаи “маҷlis, гирдиҳамоӣ, намоиш, раҳпаймоии осоишта” истифода шудааст. Аммо дар қисми 1 моддаи 1 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 22 май соли 1998, №612 «Дар бораи маҷlisҳо, гирдиҳамоиҳо, намоишҳо ва роҳпаймоиҳои осоишта»¹ бошад барои ин ифода вожаи “намоишҳо” пешниҳод карда шудааст. Вокеан, калимаи “тадбирҳо” дар қиёс бо “намоишҳо” мағҳумифодакунанда набуда, иваз намудани онро низ мувофиқи мақсад мешуморем.

Мисоли равшани дигар ин истифодаи калимаи “раҳпаймоӣ” дар қисми 1 моддаи 29 мебошад, ки он дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 22 май соли 1998, №612 «Дар бораи маҷlisҳо, гирдиҳамоиҳо, намоишҳо ва роҳпаймоиҳои осоишта» ҳамчун “роҳпаймоӣ” оварда шудааст. Дар ҳарду ҳолат ифодаи эътиroz нисбат ба сиёсати давлат тавассути роҳпаймоӣ омадааст. Решаи ин вожа “роҳ” буда, қонунгузор онро дар шакли оммавиаш истифода намудааст. Ин ҳолат такозо мекунад, ки на қонун ба Конститутсия, балки Конститутсия ба қонуни даҳлдор пайравӣ кунад. Ин ҳолат волоияти Конститутсияро таҳдид намекунад.

Талаботи дигари қонун дар он аст, ки истилоҳоти маҳсус бояд дар конститутсия ва ё санади меъёрии ҳуқуқии соҳавӣ шарҳ дода шавад. Масалан, истилоҳи “сензура” дар қисми 3 моддаи 30 Конститутсия овардашуда тибқи Тағсири илмӣ-оммавии Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон ба маънои “манъ будани назорати қатъии мазмуну мундариҷаи рӯзномаю маҷаллаҳо аз ҷониби мақомоти давлатӣ дар қишвар”² зикр гардидааст. Ин мағҳум аз як тараф, агар ба тарҷумаи айни мазмун ва мантиқи ифода роҳ надиҳад, аз ҷониби дигар, қаринаҳои тарҷумаи он низ қодир нестанд, ки он хосияти маъноӣ, эҳсосии воҳиди забони асл бударо ба пуррагӣ ифода намоянд. Аз ин лиҳоз бе ҳамгун (алтернатива) истифода бурда шудааст.

¹ Ахбори Маҷlisи Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 1998, №10, мод. 109.

² Тағсири илмӣ-оммавии Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон / Зери таҳрири Раиси Суди конститутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон, академики Академияи илмҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон, доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор М. А. Маҳмудов. - Душанбе, 2008. - С. 168.



Талабот ба сабку услуги конститутсия бошад нораво будани истифодаи калимаву ибораҳо зеринро тақозо мекунад:

Забони гуфтугӯи ҳалқӣ (лаҳҷавӣ, шевагӣ ва гайра), ифодаҳои маҷозӣ ва пуробуранг.

Муродифҳо дар мағҳумҳои (истилоҳоти) гуногуни ҳаммаъно. Дар Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон чунин истилоҳоти гуногуни ҳаммаъно (синонимҳо) ба монанди “соҳибихтиёри” ва “истиклолият” дар моддаҳои 1, 7, 46, 64 ва 67 истифода бурда шудаанд, ки вобаста ба мавқеи истифодабариашон бамавқеъ арзёбӣ мегарданд. Масалан, вожаи “соҳибихтиёри” дар моддаи 1 ва калимаи “истиклолият” дар моддаҳои 46, 64 ва 67 дар шакли танҳо, ҳамчун истилоҳҳои ифодаку-нандай як маъно истифода шуда, вале дар к. 3 моддаи 7 “Соҳибихтиёри, истиқлолият ва тамомияти арзии Тоҷикистонро давлат таъмин менамояд” ҳамчун истилоҳоти гуногуни ҳаммаъно нораво дар як ҷо омадаанд.

Бинобар ин ихтисор намудани яке аз ин вожаҳо дар меъёри мазкур метавонад мантиқи онро аз коҳишиёбӣ ҳифз намояд.

Истифодаи калима ва истилоҳоти бегонаи гайримаъмул дар сурати дар забони давлатӣ мавҷуд будани чунин калима ва истилоҳот. Пушида нест, ки дар Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон чунин истилоҳоти бегона, хусусан, арабиасос то ҳанӯз мавҷуданд. Масалан, дар к. 1 моддаи 23 калимаҳои “муросилот”, “мухобирот” истифода бурда шудаанд, ки тибқи Тафсири Фарҳанги забони тоҷикӣ ин вожаҳо ба маъни “ба ҳам мактубнависӣ” ва “ҳабар расонидан ба ҳам-дигар, ҳабар додан ва ҳабар гирифтани ду тараф бо воситаи телеграф ё телефон”¹ омадаанд. Вале аз сабаби дар қонунгузории соҳавӣ дар чунин шакл истифода шуданашон ва ҳамчунин набудани вожаҳои мувофиқ ба онҳо ин истилоҳҳо то ҳозир иваз карда нашудаанд.

Ба ҳамин монанд, истифодаи ибора ва таркибҳои норавшану (муғлак), мулоҳизот, хитобу даъватҳои умумӣ, калимаю истилоҳоти ихтисоршуда (аббревиатура) ва истилоҳоти гайримеъёри дар Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ба мақсад мувофиқ нест. Бар илова, дар матни Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон истифодаи ҷумлабандиҳои мухтасаршуда низ нораво ҳисобида мешавад.

Тибқи банди 6 моддаи 3 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 5 октябри соли 2009, №553 «Дар бораи забони давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон» ҳангоми истифодаи забони давлатӣ риояи муқаррароти қоидаҳои имлои забони адабӣ ҳатмӣ мебошад. Қоидаҳои имлои забони тоҷикӣ аз давраи қабули Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон то имрӯз ду маротиба (1998, 2011) иваз гардида, дар онҳо баъзе қоидаҳои имло тағиیر ёфтаанд. Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон дар асоси қоидаи имлои соли 1998 таҳия шуда², дар асоси қоидаи имлои нави забони тоҷикӣ аз 2011³ тағиир дода шудааст. Аз ин рӯ, бо мақсади таҳrir ва ҳамгун соҳтан ба қоидаҳои имлои забони тоҷикӣ соли 2011, соли 2016 дар моддаи 5 Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон калимаи “он” ба калимаи “ӯ” иваз карда шуд.

Баробари талаботҳои забонии имлоӣ дар бобати талаботи забонӣ нисбат ба конститутсия ҳамчунин талаботи риояи талаффузи дурусти истилоҳот ва мағҳумҳои ҳуқуқӣ ба ҳисоб меравад.

¹ Фарҳанги забони тоҷикӣ (аз асри X то ибтидои асри XX). Иборат аз ду ҷилд. Дар зери таҳрири М.Ш. Шукуров, В.А. Капранов, Р. Ҳошим, Н.А. Маъсумӣ. М.: Нашриёти «Советская энциклопедия». 1969. [Вариант электронный]

² Имлои забони тоҷикӣ. Бо қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 3 сентябри соли 1998, №355 тасдиқ шудааст. - Душанбе: Ирфон, 1999.

³ Қоидаҳои имлои забони тоҷикӣ. Бо қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 4 октябри соли 2011, №458 тасдиқ шудааст. - Душанбе: Шарқи Озод, 2011.



Хусусан, ин ҳолат дар таҷрибаи конститутсия-шиносии Тоҷикистон равшан мушоҳидар карда мешавад.

Гап сари он, ки калимаи “конститутсия” дар забони лотинӣ ва ҳамчунин истифодаи забону шеваҳои англисӣ “constitution” яъне, “конститутсия” навишта ва ҳамин монанд ҳонда мешавад. Вобаста ба хусусиятҳои хоси забони русӣ ин истилоҳ дар забони русӣ “конститутсия” навишта шуда, “канститутсия” талаффуз карда мешавад. Ин одат барои ҳалқи тоҷик низ бальзан ҳос мебошад, ки он аз ҳисоби баромадан аз як фазои фарҳангиву ҳуқуқӣ бо ҳалқи рус баҳо дода шуда, то имрӯз афсӯс дар сухангӯии мо истифода бурда мешавад.

Бинобар ин, мо истифодабарандагони ин кали-маро зарур аст, ки ба хотири риоя ва пос доштани забони ноби тоҷикӣ ба талаффузи дуруст ва аслии калимаи “конститутсия” таваҷҷӯҳ ҷиддӣ зохир намоем.

МУХТОРОВ К.Т.

Мудири кафедраи ҳуқуқшиносии ДДХ ба номи академик Б. Фафуров,
номзади илмҳои ҳуқуқ, дотсент

САИДОВ М.Р.

Аспиранти кафедраи ҳуқуқи конститутсионии ДДҲБСТ

АБДУСАТТОРЗОДА М.

Аспиранти кафедраи ҳуқуқи конститутсионии ДДҲБСТ

ЗАМИНАҲОИ ҲУҚУҚИИ ҶАБУЛ ВА ТАҒӢИРИ КОНСТИТУТСИЯ ДАР ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН

Раванди умумиҷаҳонии рушди конститутсионӣ се марҳилаи худро аз сар гузаронида, айни ҳол дар марҳилаи ҷорӯм қарор дорад. Хусусан, дар ҳамин давра, ки солҳои 80-90 – ум оғоз ёфта буд, дар ҷаҳон зиёда аз 100 конститутсияҳои нав ҷабул карда шуда, қариб ба ҳамин андоза (100) конститутсияҳои давлатҳо такмил ёфтаанд. Имрӯз дар дунё 187 Конститутсия мавҷуд бошад ҳам, вале раванди инкишофи падидай конституционализм ҳанӯз давом дорад.

Тоҷикистон дар се марҳилаи давлатдории худ панҷ маротиба конститутсияи худро қабул намудааст. Аввалин Конститутсия Тоҷикистон ба давраи муҳторияти он дар ҳайати ҶШС Ӯзбекистон рост омада, «Конститутсия (Қонуни Асосии) Республикаи Советӣ Сотсиалистии Тоҷикистон» ном бурда мешуд, ки 28 апрели соли 1929 дар Анҷумани дуюми ҶМШС қабул гардида буд. Марҳилаи дуюми рушди конститутсионии Тоҷикистон ба давраи давлатдории он дар аҳди шӯравӣ ҳамчун Ҷумҳурии Шӯравии Сотсиалистӣ мувоғиқ меояд, ки бо Қарори Анҷумани ҷорӯми Шӯроҳои Тоҷикистон аз 25 февраляи соли 1931 Конститутсияи (Қонуни Асосии) Республикаи Советӣ Сотсиалистии Тоҷикистон, бо Қарори Анҷумани шашуми фавқулодай Шӯроҳои чумхурӣ аз 1 мартаи соли 1937 Конститутсияи (Қонуни Асосии) Республикаи Советӣ Сотсиалистии Тоҷикистон ва бо Қарори Анҷумани ҳаштуми гайринавбатии Шӯрои Олии ҶШС Тоҷикистон аз 14 апрели соли 1978 Конститутсияи (Қонуни Асосии) Республикаи Советӣ Сотсиалистии Тоҷикистон қабул карда шуда буданд. Марҳилаи сеюм – ин марҳилаи ташкилёбии Ҷумҳурии соҳибиқоли Тоҷикистон маҳсуб меёбад, ки соли



1994 аввалин маротиба тавассути раъйпурсии умумихалқӣ Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон қабул карда шудааст.

Конститутсия соли 1994 давоми 5 сол¹ омода карда шудааст. Барои таҳияи лоиҳаи Конститутсияи Тоҷикистони соҳибистиклол се комиссияи конститутсионӣ пайҳам фаъолият намудаанд:

Давраи яқуми кори Комиссияи конститутсионӣ аз 23 августи соли 1990 таҳти сардории Раиси Шӯрои Олии Тоҷикистон, котиби яқуми КМ ПК Тоҷикистон Қ. Махкамов дар ҳайати 53 нафар оғоз гардида, соли 1991 аввалин лоиҳаи Конститутсияи нави Тоҷикистон бо фарогири муқаддима, 7 фасл ва 150 модда ба унвони Кумитаи қонунгузории Шурои Олӣ пешниҳод карда шуда буд. Ин лоиҳа бо барҳамхӯрии Иттифоқи Шӯравӣ мавқуф гузашта шуд.

Дар давраи дуюм кори Комиссияи конститутсионӣ таҳти раёсати Президент Р. Набиев аз 3 январи соли 1992 оғоз гардида, лоиҳаи Конститутсияи нав бо Қарори Шӯрои Олии ҶТ аз 22 апрели соли 1992 санаи 28 апрели соли 1992 тавассути матбуот ба муҳокимаи халқ пешниҳод карда шуд. Лоиҳаи ин Конститутсия аз муқаддима, 7 фасл, 12 боб ва 136 модда иборат буд. Ин лоиҳа низ аз сабаби оғози ҷанги таҳмилии шаҳрвандӣ дар кишвар ва аз байн рафтани мансаби Президенти ҷумҳурӣ қабул карда нашуд.

Давраи сеюм Комиссияи конститутсионӣ бо қарори иҷлосияи ҳабдаҳуми Шӯрои Олӣ аз 26 июли соли 1993 таҳти сардории Раиси Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон Э.Ш. Раҳмонов ба кори худ шурӯъ намуд. Дар моҳи апрели соли 1994 гурӯҳи кории Комиссияи конститутсионӣ ба Комиссияи конститутсионӣ лоиҳаи Конститутсияи нави Тоҷикистонро дар ду вариант: лоиҳаи конститутсияи ҷумҳурии президентӣ ва лоиҳаи ҷумҳурии парламентиро пешниҳод кард. Комиссияи конститутсионӣ баъд аз омӯзиш ва баррасӣ лоиҳаи конститутсияи ҷумҳурии президентиро маъқулдорӣ ва ба Шӯрои Олӣ тавсия намуд. Лоиҳаи мазкур аз дебоча, 10 боб ва 100 модда иборат буда, моҳи апрели соли 1994 дар рӯзномаҳои ҷумҳурӣ барои муҳокимаи халқ интишор гардид.

Чуноне, ки дар маърӯзаи худ дар иҷлосияи XIX Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи ислоҳоти конститутсионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон, тартиби қабул намуданва мавриди амал қарор додани Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 20 июли соли 1994 Президенти кишвар иброз намуданд: “Бо дарназардошти тамоми ҳусусиятҳои ҷумҳурӣ дар соҳаҳои гуногуни кишвар, ба мақсади муташаккиона гузаронидани ислоҳот ва таҷрибаи талҳи давлатдории собиқи худ аъзоёни Комиссияи конститутсионӣ ба хulosса омаданд, ки шакли мувоғиқ ва боъзимоде, ки имрӯз ба шароити мушаххаси Тоҷикистон ҷавоб медиҳад, ҷумҳурии президентӣ бо дарназардошти ҳусусиятҳои хоси Тоҷикистон мебошад. Илова ба ин, аксарияти қулли шаҳсоне, ки дар муҳокимаи лоиҳа иштирок доштанд. Ҷумҳурии президентиро ҳамчун шакли идоракунии давлатӣ Тоҷикистон тарафдорӣ кардаанд”².

Муаллифони Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон (соли 1994) инҳо мебошанд:

1. Достиев А.С. – Муовини авали Раиси Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон (роҳбари гурӯҳи корӣ),
2. Азизова Т.О. – мудири Шӯъбаи ҳукуқи Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон,

¹ Имомов А. Ҳукуқи конститутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Китоби дарсӣ. Нашри сеюм. Бо тагйироту иловахо. - Душанбе: «ЭР-граф», 2012. - С. 65.

² Раҳмонов Эмомалӣ. Тоҷикистон: даҳ соли истиқлолият, ваҳдати миллӣ ва бунёдкорӣ. Иборат аз се ҷилд. Ҷилди аввал. - Душанбе: Ирфон, 2001. - С. 230-243.



3. Алиев З.М. – Раиси Кумитаи назорати консти-тутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон, номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ,
4. Исмоилов Ш.М. – вазири адлияи Ҷумҳурии Тоҷикистон,
5. Мӯсоева Р.Ф. – Раиси кумитаи сохтори давла-тии Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, номзади илмҳои техникӣ,
6. Раҳимов Р.К. – академики Академияи илмҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон,
7. Раҳмонов С.Р. – муовини Раиси Суди Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ,
8. Раҷабов С.Р. – Раиси Кумитаи қонунгузорӣ, тартиботи ҳуқуқӣ ва ҳуқуки инсони Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон,
9. Рустамов Ш. – узви вобастаи Академияи илмҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон, Арбоби илми Тоҷикистон,
10. Солеҳов М. – Прокурори генералии Ҷумҳурии Тоҷикистон,
11. Ҳамидов Ҳ. – муовини аввали вазири адлияи Ҷумҳурии Тоҷикистон, номзади илмҳои ҳуқуқшиносӣ.

Дар ҷараёни муҳокимаи лоиҳаи Конститутсияи нави Тоҷикистон моҳҳои сентябр-октябри соли 1994 аз ҷониби мардуми кишвар ва ҳамвatanони бурунмарзӣ, ҳамчунин муассисаву ташкилот ва иттиҳодияҳои ҷамъиятии онҳо бештар аз ҳашту ним ҳазор таклифот ба Шӯрои Олӣ пешниҳод карда шуд¹. Раъйпурсии умуниҳалқӣ оид ба қабули Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон санаи 6 ноябри соли 1994 баргузор карда шуд. Дар он аз 2685724 нафар шаҳр-вандони ба рӯйхат гирифташуда 2535437 нафар 94,4% ширкат варзишанд. Аз ин шумор ба тарафдори қабули конститутсия 2352554 нафар ё худ 87,59% ва муқобил 105300 нафар ё худ 3,92% овоз доданд.

Тартиби қабул ва мавриди амал қарор гирифтани Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон на дар меъёрҳои Конститутсия, балки дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 20 июли соли 1994, №974 «Дар бораи ислоҳоти конститутсионӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон, тартиби қабул намудан ва мавриди амал қарор додани Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон» муқаррар қарда шудааст. Дар моддаи 1 Қонуни мазкур оварда шудааст, ки: «Лоиҳаи Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон, ки комиссияи оид ба таҳияи лоиҳаи Конститутсияи (Сарқонуни) нави Ҷумҳурии Тоҷикистон пешниҳод кардааст, бо назар-дошти ҷамъбости муҳокимаи ҳалқӣ маъқул дониста ва он ба овоздиҳии ҳалқӣ (референдум) гузошта шавад». Ҷуноне, ки аз муқаррароти ин меъёр бармеояд, қонунгузор қабули конститутсияҳои нави минбаъдаро пешбинӣ накарда, балки ба қабули конститутсияи муайян ишора намудааст.

Ҳамин монанд дар Конститутсияи Федератсияи Россия боби «Иловаҳои конститутсия ва аз нав дида баромадани конститутсия» ва Конституисияи Ҷумҳурии Украина боби «Ворид намудани тағиирот ба Конститутсияи Украина» оид ба эҳтимолияти қабули конститутсияи наф ягон ишораҳое оварда нашудаанд. Ҷунин муқарраротро метавон дар Конститутсияи Ҷумҳурии Арманистон дид, ки боби 8-уми он «Қабул, тағиiri конститутсия ва раъйпурсӣ» ном дошта, қабули конститутсия ва ё ворид намудани ислоҳ ба онро бо воситаи раъйпурсӣ бо ташабbusi Президенти ҷумҳури ё Маҷлиси миллӣ пешбинӣ намудааст (м. 111). Яъне, конститутсияи амалкунанда барои қабули конститутсияи наф дар давлат заминаҳои ҳуқуқиро фароҳам оварадааст.

¹ Тағсири илмӣ-оммавии Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон / Зери таҳрири Раиси Суди конститутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон, академики Академияи илмҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон, доктори илмҳои ҳуқуқ, профессор М. А. Маҳмудов. - Душанбе, 2008. - С. 13.



Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон дастоварди миллӣ буда, муқаддасоти миллӣ, андешаи давлатдории миллӣ, истифодаи васеи анъанаҳо ва осори таърихии миллиро эълон ва таъмин менамояд.

Конститутсия чун санади мукарраркундандаи сохтори давлату ҷамъият ва ҳамчунин шартномаи ҷамъиятии ифодакундандаи ироди умумии ҳалқ дорои моҳияти сиёсӣ, иқтисодию иҷтимоӣ ва фарҳангӣ буда, вобаста ба дигаргуншавии муносабатҳои ҷамъиятий ва ҷараёнгирии раванди ҷаҳонишавӣ таҷдид ва такмил меёбад. Ин ҷунин маънӣ надорад, ки конститутсия як санади шаҳшудаи ҳуқуқиест, бо мурури замон ва заруратҳои зиндагӣ, ҳамчунин пешрафти ҳаёти ҷомеа сайқал ва такмил меёбад. Ба конститутсия ҳамон вақт тағйироту илова доҳил кардан мумкин аст, ки ба ин кор зарурати ногузир пайдо шавад ва дар айни замон тағйироти доҳилшаванд бо майлу ирдаи ҳалқ мухолиф набошад. Бо азму ироваи мароми ҳизбе ё ғурӯҳе конститутсияро тағйир додан ё ба он иловае доҳил кардан, мумкин нест.

Дар Ҷумҳурии Тоҷикистон шакли идораи ҷумҳурӣ, тамомияти арзӣ, моҳияти демократӣ, ҳуқуқбунёдӣ, дунявӣ ва иҷтимоии давлат тағйирназаранд.

Бо ҳамин мазмун собиқ роҳбари ғурӯҳи кории комиссияи конститутсионӣ дар соли 1993 (30-юми сентябр) А. Достиев дуруст қайд намуда буд, ки: «Конститутсия ба сифати Қонуни асосии давлат догма (шахшул) намебошад ва ҳуди ҳаёт ба он тасҳоҳоти ҳудро доҳил менамояд ва дар се маврид ба он тағйирот ва иловаҳо ворид карда мешаванд ва ҳатто Конститутсияи ҷадид қабул мешавад:

1. Дар сатҳи муайянни тараққии ҷомеа барои мукаммалтар сохтани раванди демократикунонӣ ва қабул кардани меъёрхое, ки барои боз ҳам озодтар шудани аъзои ҷомеа шароит фароҳам меорад.

2. Вақто ки ба сари давлат қувваҳое меоянд, ки онҳо пешакӣ вазифаи вайрон кардани давлат ё низоми муайяннеро доранд...

3. Вақто ки ҳангоми муайян намудани меъёрҳои Конститутсияи амалкунанда ба субъективизми зиёд роҳ дода шудааст...»¹.

Бо ҳамин мазмун дар моддаи 28 Конститутсияи таърихии Фаронса соли 1793 пешбинӣ шуда буд, ки «Ҳалқ ҳамеша ҳуқуқуқашро барои аз нав дида баромадан, дигаргун ва тағйир додани конститутсияи ҳуд нигоҳ медорад. Ҳеч як насл наметавонад ба қонунҳои ҳуд наслҳои ояндаро итоат қуонад»².

Аз ин рӯ, - қайд менамояд олимни конститут-сионалист Б. Гадоев, - қонуни асосӣ санади қобили тағйир ва такмил мебошад ва бояд ҷавобгуи воқеяти амалий гардад, зеро дар ҳолати акс он ҳусусияти меъёрию ҳуқуқии ҳудро гум карда, ба як ҳучҷати қалбакӣ табдил меёбад. Бо ибораи А.И. Лукянов бошад: «Конститутсияро на дар ҳолате, ки онро имкони тағйир додан аст, балки дар ҳолате, ки онро имкони дигар тағйир додан нест, бояд иваз қунанд»³.

Метавон тазаккур дод, ки моҳиятан такмили конститутсияҳо агар аз як тараф инъикосгари баландравии арзишҳои умумибашарӣ, наздишавии низомҳои гуногуни ҳуқуқӣ, эътирофи фарҳангӣ ягонаи инсонӣ бошанд, аз ҷониби дигар баробари ба сатҳи нави рушд гузаштани давлатҳо маҳсуб меёбад.

Дар таҷрибаи давлатҳо конститутсияҳо ба назар мерасанд, ки дар давоми мавҷудияти ҳуд ба он зиёда аз 500 тағйирот ворид карда шудааст (Конститутсияи

¹ Достиев А. Сарқонуни нав – ойнаи таҳаввулоти Тоҷикистон. - М.: «Былина». 1997. - С. 10-11.

² Иқтибос аз Конститутсияҳои Тоҷикистон: пайдоиш ва инкишоф (Коллективи муаллифон). - Душанбе, 2014. - С. 470.

³ Лукянов А.И. Раздумья о конституции / Конститутсия как символ эпохи: В 2 т. / Под ред. проф. С.А. Авакъяна. Т. 1. - М.: Изд-во МГУ, 2004. - С. 41.



Хиндустон), ё худ ба Конститутсияи Иёлоти Алабамаи Амрико зиёда аз 881 тағириот ворид карда шудааст, ки дар маҷмӯъ онҳо 90 % матни онро фаро мегиранд.

Чи тавре ки олими рус В.Е. Чиркин қайд намудааст: «Барои он ки конститутсия амал кунад, дар вай бояд шароити воқеии давлат, сатҳи маърифати ҳуқуқии аҳолӣ, иродай ҳалқ барои таҳқими асосҳои демократӣ ва баамалбарории ислоҳоти иҷтимоию иқтисодӣ ва ба ин монанд дигар омилҳои ҳаёти ҷамъиятӣ ба инобат гирифта шаванд»¹.

Ворид намудани тағириру иловаҳо ба конститутсия вобаста ба ҳусусиятҳои қавӣ ва ҷандирии он муайян карда мешавад. Агар аз як ҷониб, устуворӣ ва тағиирназарии принсипҳои асосии конститутсия омили рушди давлатдорӣ бошанд, аз ҷониби дигар бе тағирири баъзе муқаррароти он ислоҳоти давлатӣ дар маҷмӯъ имконназар мегардад.

Олими рус А.А. Кондрашев баён намудааст, ки «Мурофиаи мураккаби қабули конститутсия гузаштани Россияро аз речай ноустувор ва авторитарӣ ба давлати пешрафтаи демократӣ мушкил мегардонад»². Дар ҷунин ҳолат, А.Н. Кокотов пешниҳод мекунад, ки: «Конститутсияро на аз ҳисоби тағири матни таърихияш, балки аз ҳисоби тағсири нави он тавассути мурофиаи судӣ-конститутсионӣ метавон иваз намуд»³. Муаллиф пешниҳод менамояд, ки тавассути тағсири расмии конститутсия мазмуну моҳияти конститутсия тағиир ва такмил дода шавад. Аммо аз нигоҳи меъёрҳои герменевтий ҷунин амал қобили қабул набуда, тақозо мекунанд, ки муқаррарот ва ё меъёри конститутсия бояд мушахҳас тағсир карда шавад. Дар акси ҳол ин амал меъёри нави конститутсиониро эъҷод намуда, муқаррароти аслии конститутсияро аз доираи мазмун ва тайиноти худ берун мебарад. Муқаррароти конститутсия дар давоми мавҷудияти тӯлонии худ тавре бояд тағсир карда шавад, ки он аз меҳвари ақидаи муаллифон ва иродай ҳалқи онро дар ҳамон замон ва ҳамон фаҳмиш қабулнамуда берун наравад.

Аз ҷониби дигар, бо мурури замон агар ягон меъёри тағиирназарии конститутсия моҳият ва консепсияи худро дигар кунад, онгоҳ байни мазмуни аслӣ ва фаҳмиши мусосири он зиддият ба миён меояд. Масалан, дар қиёс бо давраҳои дуюм ва сеюми рушди конститутсионӣ давлатҳои мусир консепсияҳои рушди иҷтимоии худро каме тағиир дода, аз моҳияти аслии худ дур рафтаанд. Агар дар даврони шӯравӣ моҳияти иҷтимоии давлатро таъмини ҳатмӣ бо шуғли пурмаҳсул, табобати комилан ройгон, фароғирӣ ба таҳсили ройгон ва музди сазовор барои меҳнат медонистем, айни ҳол бошад ҷенаки таъминоти иҷтимоии давлат моҳияти дигарро ба худ қасб намудааст. Ё худ дар аввал, баъзе давлатҳои дунявии мусир моҳияти дунявии худро ҳамчун «дин ва муносибатҳои динӣ кори шаҳсии ҳар як инсон» тағсир намуда, бо гузашти замон моҳиятан тамсилаҳои преференсиалий (афзалиятдошта) ва идентификатсионии (ҳамкории давлат бо ташкилотҳои динӣ) дунявиятро ба пайравӣ гирифтаанд⁴.

Тағириру иловаҳо одатан дар ду шакл пешниҳод карда мешаванд: дар шакли санади меъёрӣ-ҳуқуқӣ (Россия) ва дар шакли матни оддӣ – тағириру иловаҳо (Тоҷикистон).

¹ Чиркин В.Е. Конституционное право зарубежных стран: Учебник. - М.: «Юристъ». 1997. - С. 34.

² Кондрашев А.А. Конституция России: варианты модернизации – проблемы и решения / Конститутсия как символ эпохи: В 2 т. / Под ред. проф. С.А. Авакьяна. Т. 1. - М.: Изд-во МГУ, 2004. - С. 171

³ Кокотов А.Н. Предназначение конституции / Конституция как символ эпохи // Правоведение. - С.-Пб.: Изд-во С.-Петербург. ун-та, 1998, № 1. - С. 54.

⁴ Муфассал ниг.: Мухторов К.Т. Дунявият: масоили таҳқим ва дурнамои рушди он дар Тоҷикистон / Терроризм ва ифроттарои ҳушунатомез: роҳу усулҳои пешгирий ва муқовимат бо он (маводи Конференсияи илмӣ-амалии ҷумҳурияйӣ, Ҳуҷанд, Донишгоҳи давлатии Ҳуҷанд ба номи академик Бобоҷон Ғафуров, 18 июня соли 2018), Ҳуҷанд: "Нури маърифат", ДДҲ ба номи академик Бобоҷон Ғафуров. 2018. - С. 112.



Аз лаҳзаи қабул то имрӯз ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон се маротиба – солҳои 1999, 2003 ва 2016 тафйиру иловаҳо тариқи раъйпурсии умуми-халқӣ ворид карда шуданд.

Агар ба ақидаи олими конститутсионалист Б. Гадоев «зарурати такмили Конститутсия дар соли 1999 дарёфти мусолиҳа ва ноил шудан ба вахдату ризоияти умум бошад, тафйироту иловаҳо ба Конститутсия дар соли 2003 бо моҳияти сиёсиву ҳуқуқии худ мақсади ба шароити нави иҷтимоӣ созгор намудани ин санади олии ҳуқуқиро дошт»¹, ба ақидаи муаллифони ин лоиҳа марҳилаи саввум ин *заминай мусоидатсоз барои гузаштан ба сатҳи нави руши давлатдории миллии* мо эътироф шуда бошад, пас меҳоҳем илова намоем, ки ин ҳама марҳилаҳо давоми мантиқии силсилаи сиёсате маҳсуб меёбанд, ки ҳанӯз солҳои 90-ум баробари оғози давлати соҳибистиқоли миллӣ ва интихоби сарвари сиёсӣ ба миён омада буд.

Бинобар ин аз лиҳози талаботи арифметикаи конститутсионӣ, таҷрибаи конститутсионӣ, тақозои сиёсати муваффақонаи давлатии ҷавонон дар Тоҷикистон собит менамояд, ки ба меъёрҳои иҷтимоии низоми идорақуни давлатӣ назари таҷдид андохта шавад. Ҳалқи Тоҷикистон баргузории чунин маъракаи сиёсиро на ҳамчун як мурофиаи ворид намудани тафйиру иловаҳо ба Конститутсия, балки ҳамчун чораи мусоидатсоз ба истодагарӣ бар зидди ҳама гуна даъватҳои ҷаҳони мусосир - истодагарӣ бар зидди ифратгароиву (экстремизм) тероризм, буҳрони иқтисодиву молиявӣ, ҳавфи тавсеаталабӣ (экспансия) ва ба ин монанд дигар таҳримҳои ҷаҳонӣ қабул кард.

Ҳамин тариқ, санаи 30 июни соли 1999 бо мақсади амалӣ гардонидани Созишномаи умумӣ дар бораи истиқрори сулҳ ва ризоияти миллӣ дар Тоҷикистон, собитқадамона амалӣ намудани ислоҳоти сиёсӣ, таъмини давомот ва фаъолияти самарарабаҳши ҳамаи руҳнҳои ҳокимияти давлатӣ Маҷлиси Олий қарори ҳудро “Дар бораи пешниҳодҳои Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон доир ба тафйироту иловаҳо ба Консти-тутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон” таҳти №816 қабул намуд.

Аввалин раъйпурсии умумиҳалқӣ оид ба вориднамоии тафйиру иловаҳо ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон 26 сентябри соли 1999 баргузор карда шуд.

Дар ин давра ба 29 моддаи Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон чунин тафйироту иловаҳо ворид карда шуданд:

1. Ба моддаи 28: Ба қисми якуми моддаи 28 ило-ваи: “... аз ҷумла, ҳизбҳои ҳарактери демократӣ, динӣва атеистӣ дошта” ҳамроҳ карда шуд.
2. Дар моддаи 48 Маҷлиси Олий – парламенти Ҷумҳурии Тоҷикистон – мақоми олии намояндагӣ ва қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон ва таркиби он аз ду Маҷлиси – Маҷлиси миллӣ ва Маҷлиси намояндагон эълон гардид.
3. Дар моддаи 58 субъекти муқаррарии ҳуқуқи ташаббуси қонунгузорӣ будани мақомоти судии ҷумҳурӣ бо ҳолати нав «... оид ба масъалаҳои вобаста ба салоҳияташон ҳуқуқи ташаббуси қонунгузорӣ доранд» маҳдуд карда шуд.
4. Дар моддаи 65 муҳлати ваколати Президент то 7 сол дароз карда шуда, дар ду муҳлат пай дар пай интихоб шудани он маҳдуд гардид.
5. Дар моддаи 80 ҳамчун ҷавобгарии консти-тутсионӣ ба Маҷлиси миллӣ ваколати дар сурати мунтазам иҷро накардан талаботи Конститутсия ва қонунҳо ҳуқуқи пеш аз мӯҳлат пароканда карданӣ Маҷлиси маҷаллии вакiloni ҳалқ дода шуд.
6. Дар моддаи 84 муҳлати ваколати судяҳо аз 5 сол ба 10 сол зиёд карда шуд ва гайра.

¹ Конститутсияҳои Тоҷикистон: пайдоиш ва инкишоф (Коллективи муаллифон). - Душанбе, 2014. - С. 485.



22 июня соли 2003 бо мақсади такмили минбаъдаи низоми сиёсӣ ва давлатии кишвар, амик гардонидани унсурҳои демократӣ дар ҷомеа, такмили тартиби таъмини кафолатҳои ҳуқуки инсон ва шаҳрванд, фароҳам овардани асосҳои конституционии инкишофи минбаъдаи иқтисоди озод ва соҳибкорӣ ва бо дарназардошти ба вуқӯй пайвастани дигаргунҳои куллӣ дар ҳаёти иҷтимоию иқтисодӣ, фарҳангии сиёсӣ, ки дар таъмини суботу оромии баргаштнозазири ҷумҳурӣ раъйпурсии умуумилӣ оид ба вориднамоии тағириу иловаҳо ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон баргузор карда шуд, ки дар он аз ҳисоби шаҳрвандони ҳуқуки овоздошта 96,47% иштирок намуда, аз ин 93,03% лоиҳаро ҷонибдорӣ намуданд.

Зимни ин раъйпурсӣ ба 54 моддаи Конститутсия тағириу иловаҳо ва дар хотимаи матни он қисми хотимавӣ - «Муқаррароти интиқолӣ» ворид карда шуд. Ҷунончӣ:

1. Дар моддаи 5 сатри: «Инсон, ҳуқуқ ва озодиҳои он арзиши олӣ мебошанд» илова карда шуд.
2. Дар моддаи 6 манъ будани ғасби ҳокимијат ва ё тасарруфи он муайян карда шуд.
3. Дар моддаи 8 пешбинӣ карда шуд, ки мағкураи ҳеч як ҳизб, иттиҳодияи ҷамъияти, динӣ, ҳаракат ва ғурӯҳе наметавонад ба ҳайси мағкураи давлатӣ эътироф шавад.
4. Дар қисми дуюми моддаи 14 бевосита амалишавии ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд муайян карда шуд. Дар ин қисм ҳамчунин муқаррар гардид, ки ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд мақсад, мазмун ва татбиқи қонунҳо, фаъолияти ҳокимијати қонунгузор, иҷроия, маҳаллӣ ва мақомоти худидораи маҳаллиро муайян мекунанд ва ба воситаи ҳокимијати судӣ таъмин мегарданд.

5. Дар боби сеюми Конститутсия тағириу иловаҳо ба масъалаҳои тартиби интихоби вакilon ва шартҳои интихобшавии онҳо, салоҳият ва шакли фаъолияти палатаҳо ва гайраҳо оварда шудаанд.

Дар марҳилаи сеюми такмили Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон санаи 10-уми феврал палатаи поёни Мачлиси Олӣ пас аз гирифтани хулосаи Суди конститутсионӣ лоиҳаи тағириу иловаҳо ба Конститутсияи (Сақонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистонро тасдиқ намуд, ки 22 майи соли 2016 барои қабули он райъпурсии умуумихалқӣ баргузор гардид.

Дар раъйпурсӣ 3 миллиону 814 ҳазору 477 нафар ҳуқуқи овоздошта иштирок намуд, ки аз ин төъдод 94,5% ба ҷонибдории қабули лоиҳаи тағириу иловаҳо ба конститутсия ва 3,3% муқобили он овоз доданд. Тибқи ташреҳи ба аҳолӣ пешниҳодшуда чунин асосҳои ворид намудани тағириу иловаҳо ба Конститутсия вучуд доштанд:

Якум. Рушди устувору босуботи ҷомеа, баҳусус ҷомеаи муосири Тоҷикистон тақозо менамояд, ки меъёрҳои Конститутсия пайваста такмил дода шаванд. Такмили меъёрҳои Конститутсия дар навбати ҳуд талаб менамояд, ки қонунгузории амалкунанда низ такмил ёбад. Ин тағииротҳои Конститутсия барои рушди бемайлони соҳаҳои сиёсӣ, иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва фарҳангии ҷомеа мусоидат мекунад.

Дуюм. Тағириу иловаҳо ба рушди минбаъдаи равандҳои демократиқунонии ҳаёти ҷомеа, ҳуқуқу озодиҳои инсон ва кафолати риояи ҳифзи онҳо мусоидат менамояд.

Сеюм. Таҳқиму такмили асосҳои конститутсионии ҳокимијати давлатӣ, руқиҳои асосии он, муқаммалу самаранок гардонидани низоми мақомоти давлатӣ, фаъолияту ҳамкориҳои байниҳамдигарии онҳо.

Чорум. Бо дарназардошти рушди забони давлатӣ, байнобатгирии қоидаҳои нави имлои забони тоҷикӣ, ки бо қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 4-уми октябрисоли 2011, №458 тасдиқ шудааст, зарурат пеш омадааст, ки матни Конститутсияи



Чумхурии Тоҷикистон, истилоҳҳо ва ибораву калимаҳои он мукаммал гардонида шуда, вожаву таркибот тибқи меъёрҳои он диқиқ навишта шаванд.

Панҷум. Зарурати дигари ворид намудани тағириу иловаҳо ба Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ин ба ҳам мутобиқ намудани меъёрҳои он ба истилоҳу меъёрҳои санадҳои ҳукуқи бФайналмилалӣ мебошад.

Дар ин давра ба Конститутсия чунин тағириу иловаҳо ворид карда шуданд:

1. Калимаи «Сарқонун» бинобар ифода накарда-ни моҳияти аслии конститутсия ҳамчун санади олии ҳукуқии муқарраркунданаи асосҳои давлат ва ҷамъяит аз номи Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон хориҷ карда шуд.

2. Ба қисми шашуми моддаи 8 бо мақсади пешгирии даҳолати нерӯи муҳолифи бе-руна, амалҳои ифротиву террористӣ ва муноқишаҳои таҳмилӣ мазмуни зерин илова карда шуд: «Дар Тоҷикистон фаъолияти ҳизбҳои сиёсии дигар давлатҳо, таъсиси ҳизбҳои ҳусусияти миллӣ ва динидошта, инчунин маблағгузории ҳизбҳои сиёсӣ аз ҷониби давлатҳо ва созмонҳои хориҷӣ, шахсони ҳукуқӣ ва шаҳрвандони хориҷӣ манъ аст».

3. Иловай дигаре, ки ба моддаҳои 49, 65, 85 ва 89 ин танҳо шаҳрвандии Ҷумҳурии Тоҷикистонро доштани номзадҳо ба вакилии Мачлиси намояндагон ва узви Мачлиси миллии Мачлиси Олий, ба Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон ва судяҳо мебошад.

4. Тавассути иловай 24 аввалин маротиба ба матни Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон институти Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ – Пешвои миллат ҳамроҳ карда шуд.

5. Барои инъикоси мустақилияти ҳудидоракуни маҳаллӣ номи боби шашум ба «Мақомоти маҳаллии ҳокимияти давлатӣ ва ҳудидоракунӣ» тағиир дода шуд.

Ҳамин тариқ, дар маҷмӯъ ба 39 модда ва 1 банди муқаррароти интиқолии Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон 123 (29+54+40) тағириу иловаҳо ворид карда шуданд.

МУХТОРОВ К.Т.

Мудири кафедраи ҳукуқшиносии ДДХ ба номи академик Б.Фафуров, номзади илмҳои ҳукуқ, дотсент

САИДОВ М.Р.

Аспиранти кафедраи ҳукуқи конституционии ДДҲБСТ

МЕТОДҲОИ ОЗМОИШИ ТАТБИҚИ НАВГОНИҲОИ ҶОНУНИ ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН «ДАР БОРАИ ҲУДИДОРАКУНИ ШАҲРАК ВА ДЕҲОТ»

Аз таъсисёбии падидай ҳудидоракуни маҳаллӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон 28 сол сипарӣ мешавад. Дар ин муддат се давраи ислоҳот қонунгузорӣ оид ба ҳудидоракуни маҳаллӣ дар ҷумҳурӣ гузаронида шуда, масъалаи рушди минбаъдаи он бошад, рӯз аз рӯз моҳияти нав пайдо карда истодааст.

Омор нишон медиҳад, ки 73,5 % - и аҳолии Тоҷикистон дар ҳудуди ҳудидоракуни маҳаллӣ – деҳот зиндагӣ мекунад ва рушди минбаъдаи давлат дар маҷмӯъ аз рушду тараккиёти шаҳрак ва деҳот низ вобастагии калон дорад. Ҳусусан, ин нуқта тасдиқи ҳудро маҳз дар Барномаи пешазинтиҳоботии Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон Эмомалӣ Раҳмон ёфтааст, ки дар қисми иҷтимоиёт ва маъnavиёти он таҷдид ва навсозии инфра-



сохтори шаҳрак ва дехот, аз чумла, муассисаҳои маорифу тандурустӣ, роҳсозӣ, обрасонӣ, фарҳангӣ варзиш ва гайра пешбинӣ карда шудаанд¹.

Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 5 августи соли 2009, № 549 «Дар бораи мақомоти худидоракунии шаҳрак ва дехот»². нисбат ба ду қонуни қаблии танзимкунандай худидоракунии маҳаллӣ дар Тоҷикистон дорои якчанд навғониҳои ба дурнамои рушди ҳокимияти оммавӣ ҳос мебошад.

Навғониҳои мавҷуда фарогири асосҳои назариявӣ-концептуалий – муқарраркунандай табиати сиёсиву ҳуқуқии худидоракунии шаҳрак ва дехот; ташкилий – такмили сохтор (м. 1), тартиби ташкили Ҷамоат ва интиҳоби раиси он (м. 8, 16, 19), ташкили буҷети ҷамоат (м. 25, 26, 27); ташкили фаъолият – такмили салоҳият, маҳдудкунии ваколатҳои voguzorshuda давлатӣ (м. 10, 17, 20); методӣ – механизмиҳои амалигардонии салоҳияти Ҷамоат, шартномаи маъмурӣ (м. 1), ҳамкории мақомоти худидоракунии шаҳрак ва дехот бо мақомоти худфаъолияти ҷамъияти (м. 7) ва гайра буда, тибқи муқаррарот зана ба зина татбиқ карда шуданд.

Аз қабули Қонуни №549 имрӯз 9 сол сипарӣ шуда, муваффақияти он дар танзими муносибатҳои худидоракунии маҳаллӣ дар Тоҷикистон ба таври мушаххас ва фарогир ҳанӯз таҳлил ва озмуда нашудаанд.

Низоми таҳлили амалишавии самараноки Қонуни №549-ро бо метод ва формулаҳои гуногуни метавон ҳисоб намуд. Масалан, профессори Донишгоҳи давлатии Нижегородск ба номи Н.И. Лобачевский М.А. Нагорная таҳлили низоми мазкурро бо формулаи $A = X^*C+D/ X^*Ш * O =?$ ба амал баровардааст, ки дар он X -ҳокимијат, C – салоҳиятнокӣ, муташаккили ва самтирии фаъолият, D – донишу малака, таҷриба, X – ҳалқ, $Ш$ – сатҳи салоҳиятнокии шаҳрвандӣ, камолоти таасурот ва қобилият барои назорати ҳокимијат, O – сатҳи иштироки аҳолӣ дар баамалбарории ҳокимијат мебошанд³.

Самаранокии баамалбарории Қонуни №549-ро ҳамчунин метавон бо як қатор омилҳои дигари ҳамдигарро пурракунанда низ муқаррар намуд. Масалан, $C = O1^*O2^*O3^*O4^*O5^*O6^*O7^*.....$, ки « O » дар ин ҷо нишондиҳандай сифати қонун оид ба тафйироти пешравии тайи даҳ соли охир дар давлат бамиёномада, сифати сатҳи ҳуқуқэъҷодкунии қонунро мустаҳкамкунанд, дараҷаи амали бевоситаи қонун, ҷорӯрои татбиқкунии ҷавобгарӣ (маъмурӣ, ҷиноятӣ) барои вайрон кардани меъёрҳои қонунро муайян мекунад.

Ба ин монанд усули таҳлили таъсиррасонӣ тавассути танзимкунӣ (APB – анализ регулятивного воздействия) низ бо мониторинги соҳаи мазкур амал мекунад, ки ин таҷриба дар баъзе давлатҳои пасошӯрави ба роҳ монда шудааст.

Наҳуст, барои таҳлили татбиқи Қонуни №549 муайян намудани муқаррароти назариявӣ-концептуалии он ҷиҳати эътирофи табиати сиёсиву ҳуқуқии худидоракунии маҳаллӣ дар Тоҷикистон мухим аст. Яъне Қонуни №549 худидоракунии шаҳрак ва дехотро ба ҳайси қадом ҳокимијати оммавӣ эътироф намудааст: давлатӣ ё гайри-давлатӣ?

Назарияҳои илмӣ нишон медиҳанд, ки табиати сиёсиву ҳуқуқии худидоракунии маҳаллӣ аз ҷониби олимон ва намояндагони макотиби гуногуни ҳуқуқӣ гуногун баҳо

¹ Самтҳои асосии Барномаи пешазинтиҳоботии номзад ба мансаби Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон аз Ҳизби ҳалқии демократии Тоҷикистон Эмомалӣ Раҳмон. Душанбе. 2013; Постовой Н.В. Местное самоуправление. Проблемы и перспективы. М., 2002.

² Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2009, №7-8, мод.503.

³ Конституция как символ эпохи: В 2 т. / Под ред. Проф. С.А. Авакьяна. Т.1. – М.: Изд-во МГУ, 2004. – С.204.



дода шудааст ва моҳияти он дар муқаррар намудани вазъи ҳуқуқии худидоракуни маҳаллӣ дар низоми ҳокимият ифода мейбад.

Масалан, олими олмонӣ Г. Еллинек чунин мешуморад, ки «худидоракунӣ – ин идоракуни давлатист, ки бевосита аз ҷониби худи шахсони манфиатдор, ки шахсони мансабдори касбии давлатӣ маҳсуб намеёбанд ба амал бароварда мешавад»¹.

Бо ҳамин маъно В.П. Безобразов қайд намудааст, ки «худидоракунӣ дар маҷмӯъ як ҷузъи таркибии ҷисми ягонаи идоракуни давлатӣ мебошад»².

Дар муносибат ба мақомоти худидоракуни шаҳрак ва дехоти Тоҷикистон Б.Х. Рассоқов ишора намудааст, ки «Унсури таркибии идораи маҳаллӣ ҷамоатҳои шаҳрак ва дехот баромад мекунанд, ки мақоми худидоракуни маҳаллӣ тавсиф ёфта бошанд ҳам, тавре таҳлили меъёрҳои конституционӣ ва қонунгузории ҷорӣ собит месозад, соҳтори иҷроијавиашон ба механизми ташкили ҳокимияти иҷроия пайваст аст»³.

Ин мавқеъ аз ҷониби дигар олимони ватанию ҳориҷӣ ба монанди А.И. Черкасов, Н.М. Коркуновва дигарон низ ҷонибдорӣ гардидааст.

Муҳолифи ин мавқеъ гурӯҳи дигари олимон (Лазаревский Н.И., Кропоткин П.Н., Холиқов К.Н.) як ҷузъи ҳокимияти оммавӣ будани худидоракуни маҳаллиро нишон медиҳанд, ки дар муносибат бо ҳокимияти давлатӣ худмуҳтор (истилоҳи В.А. Щепачев) мебошад. Масалан, В.А. Щепачев овардааст, ки «худидоракуни маҳаллӣ дар доираи ваколатҳои худ мустақил буда, дар муносибат бо ҳокимияти давлатӣ худмуҳтор мебошад. Бешубҳа худидоракуни маҳаллӣ ҳамчун асоси ҳокимияти ҳалқӣ яке аз падидаҳо ва ҳамзамон яке аз механизмҳои ташкили ҷомеаи шаҳрвандӣ маҳсуб мейбад»⁴.

Фикр мекунем, ки асос барои инкори ҳарду консепсия вучуд надорад, зеро ҳарду ҳам моҳияти худидоракуни маҳаллиро аз ҳар ҷониб маънидод намудаанд.

Ғайр аз ин ду мавқеъ боз тарафи сеюм – ҷонибдорони консепсияи дуалистӣ (М.А. Краснов, Н.В. Постовой, Г.Н. Чеботарев), яъне мувоғиқати унсурҳои ҷамъиятӣ ва давлатӣ дар худидоракуни маҳаллӣ вучуд дорад. Ба ақидаи С.А., «худидоракунӣ дар ҳуд ду асосро дорад: аз як тараф шакли давлатии худидоракунӣ, аз тарафи дигар – худидоракуни ҷамъиятӣ»⁵. Н.В. Постовой бошад, қайд менамояд, ки «дар дунё ду консепсияи худидоракуни маҳаллӣ мавҷуд аст, ки фарқи онро бо давлат нишон медиҳанд: англосаксонӣ – тибқи он худидоракуни маҳаллӣ аз функсияҳои давлатӣ озод мебошад; аврупоию континенталиӣ – аз рӯи он худидоракуни маҳаллӣ барои татбиқи функсияҳои давлатӣ равона карда мешавад»⁶.

Аз ин бармеояд, ки аз як тараф агар падидаи худидоракуни маҳаллӣ ҳамчун сатҳи маҳсусгардонидашуда ва гайримарказонидашудаи ҳокимият (*бе функсияҳои сиёсӣ*) баромад кунад, аз ҷониби дигар он дорои якчанд умумиятҳо (ҳудуди худидоракуни маҳаллӣ марзи ягонаи давлатӣ мебошад, аҳолии он шаҳрвандони ҳамин давлат маҳсуб мейёбанд, фаъолияти мақомоти худидоракуни маҳаллӣ ҳамҷараёни сиёсати ягонаи давлатӣ ба роҳ монда шудааст ва г.) бо ҳокимияти давлатӣ мебошад.

Дар сатҳи қонунгузорӣ (конституция ва ё қонун) мӯайянкуни табиати сиёсиву ҳуқуқии худидоракуни маҳаллӣ ҳамчунин ҳусусияти мурофиавӣ дошта, шарти муҳими истеҳсолоти судӣ маҳсуб мейбад. Масалан, барои ҳифзи ҳуқуқҳои иҷтимоии ҳуд

¹ Еллинек Г. Общее учение о государстве, право современного государства. СПб., 1908. – С. 131.

² Безобразов В.П. Управление, самоуправление и судебная власть. - СПб., 1982. – С.9.

³ Рассоқов Б.Х. Ҳуқуқи маъмурии Тоҷикистон: Курси муҳтасари лексионӣ барои бакалаврҳо. Душанбе: «Озар», 2013. – С. 29.

⁴ Щипачев В.А. Конституционное и муниципальное право: монография. – М., 2010. – С. 159.

⁵ Авакьян С.А. Состояние, проблемы и перспективы местного самоуправления в России / Местное самоуправление в России: состояние, проблемы и перспективы. М., 1994. – С.46.

⁶ Постовой Н.В. Местное самоуправление. Проблемы и перспективы. М., 2002. – С.5.



шахрванди Федератсияи Россия, истиқоматкунандай шаҳри Чапаев Г.П. Герасимова ба Идораи хифзи иҷтимоии шаҳри Чапаев муроҷиат мекунад, ки охирон аз салоҳият надоштан барои иҷрои талаби мазкур бо асоси тибқи моддаи 132 Конститутсияи Федератсияи Россия мақомоти муниципалӣ ва ғайридавлатӣ будани худ онро рад мекунад.

Суди аврупой бошад, дар асоси муроҷиати шахрванд Г.П. Герасимова бо изҳори норизоӣ қарор мекунад, ки аз рӯи таҷрибаи мавҷудаи мақомоти конвенсионӣ мақомоти худидоракуни маҳаллӣ бешак мақомоти давлатӣ ба ҳисоб рафта, дар асоси ҳукуқи оммавӣ амал мекунанд, функсияи давлатие, ки ба онҳо Конститутсия ва қонунҳо додаанд ба амал мебароранд. Дар поён Суди аврупой шарҳ медиҳад, ки дар ҳукуқи байналхалқӣ истилоҳи «ташкилоти давлатӣ» танҳо ба мақомоти марказии ҳокимијат даҳл надорад. Ҳангоме, ки ҳокимијати давлатӣ гайримарказонида шудааст, мафҳуми зикршуда ба дилҳоҳ мақомоти миллии ҳокимијат, ки функсияи оммавиро ба амал мебарорад паҳн карда мешавад. Аз ҳамин лиҳоз Идораи хифзи иҷтимоии шаҳри Чапаев ташкилоти давлатӣ ба ҳисоб меравад¹.

Табиати сиёсиву ҳукуқии худидоракуни маҳаллӣ баробари сарчашмаҳои илмӣ дар қонунгузории баъзе давлатҳо ба монанди ИМА, Олмон, Федератсияи Россия, Арманистон, Гурҷистон, Озарбойҷон, Украина ва Қирғизистон низ муқаррар карда шудааст. Масалан, дар қисми 2 моддаи 28 Конститутсияи Ҷумҳурии Федеративии Олмон омадааст, ки ба ҷамоаҳо дар доираи қонун ва таҳти масъулияташон бояд, ки ҳукуқи ҳалли масоили маҳаллӣ дода шавад. Дар ИМА бошад, принсипи худидоракунӣ (*homerule*) амал мекунад, ки он маънои идоракуни корҳои маҳаллӣ ва фаъолияти мақомоти муниципалиро бе даҳолати мақомоти қонунгузор ё дигар мақомоти иёлот дорад. Тибқи моддаи 12 Конститутсияи Федератсияи Россия бошад, муқаррар карда шудааст, ки «мақомоти худидоракуни маҳаллӣ ба низоми мақомоти ҳокимијати давлатӣ доҳил намешаванд».

Дар Қонуни № 549 ҳарчанд чунин муқаррарот бевосита дарҷ наёфта бошад ҳам, вале баъзе нишондоди он, масалан, ваколати *мақомоти маҳаллии ҳокимијати давлатӣ*, ки мутобики санадҳои меъёрии ҳукуқӣ ва ё дар асоси шартномаи тарафҳо ба ихтиёри Ҷамоат... voguzoшta мешавад (м.1); *мақомоти ҳокимијати давлатӣ* дар ташкил, инкишоф ва фаъолияти самараноки мақомоти худидоракуни шаҳрак ва дехот шароити зарурии ҳукуқӣ, ташкилӣ, моддӣ, молиявӣ мухайё намуда, барои амалишавии ҳукуқи шахрвандон ба худидоракуни маҳаллӣ мусоидат мекунад (м. 6); бо мақсади... назорати иҷрои қарорҳои Ҷамоат, шӯрои Ҷамоат ва *мақомоти ҳокимијати давлатӣ* Ҷамоат аз ҳайати вакилони Ҷамоат комиссияҳо таъсис медиҳад (м. 18) ва ҳамчунин нишондоди моддаи 43-юм, ки дар қиёс бо Қонуни №1094 ҳукуқи бекор карданি санадҳои Ҷамоатро танҳо ба суд додааст, вазъи мақомоти худидоракуни шаҳрак ва дехотро мустақил аз мақомоти ҳокимијати давлатӣ ва дар муносибати ҳамкорӣ бо он нишон медиҳад.

Муқаррароти дигари қонуни мазкур ба монанди «Номзадии раис, муовини ў (муовинони ў) ва котиби Ҷамоат бояд ба талаботи Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи хизмати давлатӣ» мувофиқат намояд» (қ. 4 м. 19) ва ҳамчунин нишондоди қ. 2 моддаи 6 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 5 марта соли 2007, №233 «Дар бораи

¹ Муфассал ниг.: Қарор Суди аврупой оид ба ҳукуқи инсон аз 16 октябри соли 2004 // Журнал российского права. 2005. № 1. С. 115-119; *Mutatis mutandis*, решение Европейской комиссии по делу «Ротентурм Коммюн против Швейцарии» (Rothenthurm Commune v. Switzerland) от 14 декабря 1988 г., жалоба № 13252/87; решение Европейской комиссии по делу «Аюнтамъенто де Х. против Испании» (Ayuntamiento de X. v. Spain) от 7 января 1991 г., жалоба № 15090/89, Decisions and Reports (DR) 59, P. 251.



хизмати давлатӣ»¹, ки шахсони мансабдори мақомоти худидоракуни шаҳрак ва дехотро ба хизматчиёни давлатии маъмурӣ баробар меҳисобад, чораҳои муваққатии (рушди зина ба зинаи) ташкили худидоракунӣ дар ҷумҳурӣ буда, заминаҳои мусоидро барои ташкили низоми нисбатан мустақили мақомоти он фароҳам меоранд.

Дар Конститутсия ва қонунгузории Тоҷикистон ҳарчанд меъёри муайянे оид ба давлатӣ ва ё ғайридавлатӣ будани худидоракуни маҳаллӣ муқаррар нашуда бошад ҳам, vale дар Тафсири илми Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон² «ба низоми мақомоти ҳокимияти давлатӣ шомил нагардидани» мақомоти он талиф гардидааст, аз лиҳози усул ин намуди ташреҳ ҳилоғи усулҳои герменевтикаи конститутсионӣ мебошад. Мувоғиқи назарияи герменевтика агар муносабати муайян дар меъёри қонунгузорӣ муқаррар нашуда бошад, онгоҳ ҳангоми тафсир аз доираи мазмуни меъёри муайян баромадан ё худ меъёри наве эҷод намудан ҷоиз нест³.

Ҳамин тариқ, худидоракуни маҳаллӣ – *ин шакли маҳсуси гайримарказонидани ҳокимияти давлатӣ мебошад, ки аз як тараф аз ҳокимияти давлатӣ мустақил буда, аз тарафи дигар аз он вобастагии муайянро дорад.*

Дар маҷмӯъ метавон тазаккур дод, ки моҳияти Қонуни №549 бо табииати духӯраи худидоракуни шаҳрак ва дехот асос ёфта, чунин муқаррарқунӣ минбаъд низ метавонад барои мавқеъгирӣ худидоракуни маҳаллӣ дар низоми ҳокимияти оммавӣ дар давлат нақши муҳимро бозад.

Яке аз масъалаҳои муҳими падидасозии худидоракуни маҳаллӣ ин *ташкили мақомоти он дар тамоми ҳудуди давлат мебошад*.

Таҷрибаи худидоракуни маҳаллии Тоҷикистон нишон медиҳад, ки дар ду давраи ташкилёбии он: давраи якум – аз соли 1991 то 1994 ва давраи дуввум аз соли 1994 то имрӯз низоми гуногун амал мекард. Агар дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 23 феврали соли 1991, № 266 «Дар бораи худидоракуни маҳаллӣ ва ҳочагии маҳаллӣ»⁴ низоми сезинагии худидоракуни маҳаллӣ тамомияти ҳудудии худидоракуни маҳаллиро таъмин менамуд, дар давраи дуввуми инкишофи қонунгузории худидоракуни маҳаллӣ бошад, (шурӯъ аз соли 1994) ин принцип моҳияти худро гум кардааст.

Дар қисми 6-уми моддаи 78 Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон ва ҳамчунин қ. 1 моддаи 3 Қонуни №549 муқаррар гардидани Ҷамоат ҳамчун мақомоти худидоракуни шаҳрак ва дехот маънои дар зинаи аввали ҳокимият пурра ташкил шудани худидоракуни маҳаллиро надорад. Ҳарчанд дар қонунгузории муосири Тоҷикистон мағҳуми зинаи аввали ҳокимият муқаррар нашуда бошад ҳам, vale аён аст, ки воқеан аҳолӣ дар шаҳр, шаҳрак ва деха зиндагӣ мекунад. Танҳо дар сурати ташкил шудани худидоракуни маҳаллӣ дар ин воҳидҳои марзию маъмурӣ тамомияти он дар ҷумҳурӣ пурра таъмин карда мешавад. Айни ҳол дар Ҷумҳурии Тоҷикистон 22 шаҳр, 47 шаҳрак ва 4 229 нуқтаҳои аҳолинишин (аз онҳо 3 803-тоҷиҳ хурд) мавҷуд мебошад, ки ба 47 Ҷамоати шаҳрак ва 365 Ҷамоатҳои дехагию дехотӣ тақсим карда шудаанд⁵.

¹ Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон. 2007. №3. М. 166; 2007. №6. М. 429, 2010. №3. М. 158.

² Тафсири илми оммавии Конститутсияи (Сарқонуни) Ҷумҳурии Тоҷикистон, Душанбе: Шарқи озод, 2009. – С. 417.

³ Кряжков В.А., Лазарев Л.В. Конституционная юстиция в Российской Федерации. М., 1998. – С. 309.

⁴ Ведомостҳои Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон. 1991. №8. Мод. 144.

⁵ Монография ва ҳаритаи Ҷумҳурии Тоҷикистон. Кумитаи давлатии омори Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе, 2010.



Аҳолии 22 шаҳри Тоҷикистонро зиёда аз 1 млн. 800 ҳазор нафар (27 %) ташкил медиҳад¹. Аз ин метавон хулоса баровард, ки 27 % -и аҳолии шаҳрҳои Тоҷикистон аз ҳуқуқ ба ҳудидоракуни мажаллӣ маҳруманд.

Ин ҷо якчанд суоле ба миён меояд, ки оё дар 22 шаҳри Тоҷикистон ҳуқуқҳои шаҳрвандон ба ҳудидоракуни мажаллӣ маҳдуд карда нашудааст? Магар ташкили ҳудидоракуни мажаллӣ дар тамоми ҳудуди давлат ҳатмӣ нест?

Нисбати масъалаи мазкур ҷавобҳо гуногун ва ҳатто тааҷубоваранд.

Агар ба ақидаи олимони рус Васильев В.И. ва Шугрина Е.С. назар афканем, он гоҳ маълум мешавад, ки ҳуқуқ ба ҳудидоракуни мажаллӣ ҳамчун ҳуқуқи субъективӣ вуҷуд надорад. Ҳуқуқ ба ҳудидоракуни мажаллӣ дар низоми ҳокимиюти оммавӣ бо иродай тамоми ҳалқ соҳта шудааст ва бинобар ин, ифодаи ҳуқуқи субъективии шаҳрвандон ба баамалбарории ҳудидоракуни мажаллӣ ба мақсад мувофиқтар аст, ки мазмунан он ба ташкил ва бекоркунии ҳудидоракуни мажаллӣ бевосита аз ҷониби худи шаҳрвандон алоқаманд нест².

Аз ин мавқеъ метавон ба хулоса омад, ки *аз сабаби мавҷуд набудани ҳуқуқи субъективӣ ба ҳудидоракуни мажаллӣ ташкили он низ дар тамоми ҳудуди давлат ҳатмӣ нест.*

Аммо аз лиҳози он ки ҳудидоракуни мажаллӣ яке аз падидаҳои ҳатмии соҳтори конституцисионӣ маҳсуб мейбад ва мавҷудияти он дар тамоми ҳудуди давлат новобаста аз иродай шахсони алоҳида ҳатмӣ мебошад, онгоҳ ин мағҳум моро ба сӯйи дигар хулоса такон медиҳад.

Таҳлилҳои қиёсию ҳуқуқӣ нишон медиҳанд, ки қонунгузории аксар давлатҳои муосири дунё ташкили ҳудидоракуни мажаллиро дар тамоми ҳудуди давлат кафолат медиҳанд. Чунончи, мутобиқи нишондоди қ. 1 моддаи 12 Қонуни федералии Федератсияи Россия аз 28 августи соли 1995, №154-ФЗ (дар таҳр. аз 21.07.2005) «Дар бораи принципҳои умумии ташкили ҳудидоракуни мажаллӣ дар Федератсияи Россия» ҳудидоракуни мажаллӣ дар тамоми ҳудуди Федератсияи Россия ба амал бароварда мешавад.

Аз лиҳози назариявӣ бошад ҳам, принципи ташкили ҳудидоракуни мажаллӣ дар тамоми ҳудуди давлат аз ҷониби бисёр олимони маътуфи соҳаи ҳуқуқи конституцисионии ҳам ватанӣ ва ҳам хориҷӣ ҷонибдорӣ гардидааст. Чуноне ки олими муниципалисти рус Н.С. Тимофеев қайд менамояд: «ташкили ҳудидоракуни мажаллӣ дар тамоми ҳудуди давлат аз асосҳои пурраҳокимияти ҳалқ сарчашма мегирад»³. Ба ақидаи Н.С. Бондар «аз ҳисоби он ки ҳамаи аҳолии ҳудуди Федератсияи Россия бояд фарогири воҳидҳои муниципалий бошанд, мувофиқан падидаҳои демократияи муниципалий низ бояд фарогири ҳамин ҳудуд бошанд»⁴.

Дар маҷмӯъ натиҷаҳои таҳқиқоти доманадори мутахассисон ва олимони ҳуқуқи конституцисионӣ моро ба хулосае меоранд, ки бехтарин ва самараноктарин усули бароҳмонии ин принцип дар Ҷумҳурии Тоҷикистон метавонад ташкили мақомоти ҳудудии ҳудидоракуни чамъиятии шаҳрвандон дар воҳидҳои марзии шаҳрӣ гардад⁵.

¹ Аҳолии Ҷумҳурии Тоҷикистон 2010: Кумитаи давлатии омори Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе, 2010.

² Васильев В.И. Законодательная основа муниципальной реформы. М., 2005. – С. 174-175.

³ Тимофеев Н.С. Местное самоуправление в России: основы и пределы (конституционно-правовые аспекты): автореф. дис. ...докт. юрид. наук. М., 2008. – С. 36.

⁴ Бондарь Н.С. Местное самоуправление и конституционное правосудие: конституционализация муниципальной демократии в России. М.: Норма, 2009. – С. 108.

⁵ Баъзан дар таҷриба мақомоти ҳудфаъолияти чамъиятиро ба сифати мақомоти ҳудидоракуни чамъиятии шаҳрвандон қабул менамоянд, ки ин тамоман нодуруст аст. Мақомоти ҳудфаъолияти



Асосҳои ташкили ҳудуди худидоракуни маҳаллӣ дар қиёс бо Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 1 декабри соли 1994, № 1094 «Дар бораи мақомоти худидора дар шаҳрак ва деха»¹ (минбаъд Қонуни №1094) дар Қонуни №509 муқаррар карда нашудааст, ҳарчанд принсипи муқаррарнамудаи Қонуни №1094 низ ифодакунандаи моҳияти табииати сиёсию ҳуқуқии худидоракуни маҳаллӣ набуд. Дар қ. 1 моддаи 2-юми он (Қонуни №1094) муқарар карда шуда буд, ки «Чамоатҳо аз рӯи усули ҳудудӣ ташкил карда мешаванд».

Муқаррар намудани принсипи ҳудудии худидоракуни маҳаллӣ дар қонунгузорӣ бояд ифодакунандаи асосҳои ҳудудии худидоракуни маҳаллӣ бошад, натанҳо муқарраркунандаи воҳиди марзию маъмурие, ки дар он худидоракуни маҳаллӣ ташкил карда мешавад. Масалан, вобаста ба таҷрибаи Федератсияи Россия Н.С. Тимофеев принсипҳои ҳудудии худидоракуни маҳаллиро дар ҳатмӣ будани худидоракуни маҳаллӣ дар тамоми ҳудуди давлат, байнобатгирии ҳудуди аҳолинишин, якзинагӣ будани худидоракуни маҳаллӣ, наздик будан бо аҳолӣ, баҳисобигирии афкори аҳолӣ, баҳисобигирии анъанаҳои таърихию маҳаллӣ, баҳисобигирии шумораи нуқтаҳои аҳолинишини дехотӣ, мавҷудияти инфрасоҳтори иҷтимоию нақлиётӣ, дастрасии пиёдагардию нақлиётӣ ва охирин принсипи – шаҳр ҷисми ягона мебинад².

Чоиз ба ёдоварист, ки дар ҳар се давраи инкишофи қонунгузории худидоракуни маҳаллӣ дар Тоҷикистон ташкили ҳудуди худидоракуни маҳаллӣ бо тақсимоти маъмурию ҳудудӣ вобастагӣ дошт ва дорад.

Соҳтори маъмурию ҳудудии давлат ин тақсими ҳудуди давлат ба қисмҳо бо мақсади ташкил ва баамалбарории вазифаҳои идоракуни давлатӣ ва худидоракуни маҳаллӣ аз ҷониби мақомоти ҳокимияти оммавӣ ба ҳисоб меравад³.

Баробари интиқол ёфтани низоми Шӯравӣ дар Тоҷикистон (огози солҳои 90-уми асри XX) ба низоми демократии ҳуқуқбунёд, соҳтори ҳокимияти маҳаллӣ дар заминаи соҳтори марзиву маъмурии мавҷуда бо «ивази овезаҳо» таҷдид карда шуд. Дар заминаи 512 шӯроҳои маҳаллӣ: 4 – вилоятӣ, 40 – ноҳиявӣ, 18 – шаҳрӣ, 302 – дехотӣ ва 48 шаҳракӣ 512 мақомоти худидоракуни маҳаллӣ бе назардошти критерияҳои нави ташкили ҳудуди худидоракуни маҳаллӣ созмон дода шуд. Яъне баробари ташкили ҳудуди худидоракуни маҳаллӣ табииати сиёсиву ҳуқуқии он (ҳокимияти гайридавлатии оммавӣ) ба инобат гирифта нашуд.

Дар қиёс бо Тоҷикистон дар Федератсияи Россия барои ташкили худидоракуни маҳаллӣ воҳидҳои муниципалий таъсис дода шудааст, ки он аз воҳидҳои марзию маъмурий фарқ мекунанд. Ба ақидаи Е.А. Гейн «Таъиноти мақсадноки воҳидҳои муниципалий ин ташкили шароит барои ҳалли масъалаҳои аҳамияти маҳаллӣ маҳсуб меёбад, воҳидҳои марзию маъмурий бошанд, барои ҳалли масъалаҳои аҳамияти давлатидошта ва баамалбарории сиёсати давлатӣ вобастаанд»⁴.

شاҳрвандон ин иттиҳоди ихтиёрии ҷамъиятии шаҳрвандон мебошад, ки хусусияти ҳатмии ташкилшавиро надорад.

¹ Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2009, №7-8, мод.503.

² Тимофеев Н.С. ТERRITORIALНЫЕ ПРЕДЕЛЫ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. М.: Изд-во МГУ, 2007. – С. 8-10.

³ Тимофеев Н.С. ТERRITORIALНЫЕ ПРЕДЕЛЫ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. М.: Изд-во МГУ, 2007. – С.8-10.

⁴ Гейн Е.А. Проблемы конституционно-правового регулирования административно-территориального Российской Федерации и ее субъектов: автореф. дис. ...канд. юрид. наук. - Тюмень, 2006. – С.8.



Чи тавре ки Л.В. Овчинников қайд намудааст: «ҳангоми тақсимоти марзиву маъмурии давлат манфиатҳои гурӯҳи алоҳидай шаҳрвандонро ба инобат гирифтани номумкин аст, зеро дар ин ҳолат танҳо танзими хуқуқии оммавӣ ба амал бароварда мешавад. Манфиатҳои аҳолии маҳал бояд дар вакти муқаррар намудани ҳудудҳои воҳидҳои муниципалий ба инобат гирифта шаванд»¹. Ба тақвияти ин мавқеъ В.С. Мокрий низ овардааст, ки «тақсимоти марзию маъмурии пештар мавҷудбуда барои дигар мақсадҳо соҳта шуда буд ва умуман, дар онҳо ҷойгир намудани низоми воҳидҳои муниципалий мувоғиқ намеояд»².

«Аз лиҳози функционалӣ ҳам ин воҳидҳо аз ҳамдигар фарқ мекунанд, - қайд менамояд Н.Л. Пешин, – чунки салоҳияти мақомот ва шахсони мансабдори ҳокимиияти давлатӣ ва мақомоту шахсони мансабдори ҳудидоракуни маҳаллӣ доимо гуногунанд»³. Албатта, ақидаҳо (А.А. Акмалова⁴, А.А. Замотаев⁵, Н.С. Тимофеев⁶, Р.В. Бабун⁷) атрофи ягонагии воҳидҳои марзиву маъмурӣ ва воҳидҳои муниципалий мавҷуданд, вале субъекти ин воҳидҳо бошад, ягона нестанд (К.М.). Агар дар воҳидҳои марзиву маъмурӣ давлат бо *аҳолӣ* саруқор дошта бошад, он гоҳ дар воҳидҳои муниципалий мағҳуми субъектифодакунанда *ҷомеаи маҳал* мебошад. Ҷомеае, ки аъзоёни онро *манфиат* (иқтисодию иҷтимоӣ ва фарҳангӣ) ба ҳамдигар алоқаманд мекунад, бояд бо ҳисси баланди масъулият ва вахдату ҳамдилӣ ҳокимиияти худро ба амал бароранд. Зеро дар ҳудидоракуни маҳаллӣ субъект ва объект ягона худи аҳолӣ мебошад.

Набояд фаромӯш соҳт, ки Тоҷикистон давлати аграрӣ буда, зиёда аз 73,5%⁸ аҳолии он дар дехот зиндагӣ мекунад. Аз ин лиҳоз, ташкили ҳудуди ҳудидоракуни маҳаллӣ гайр аз асосҳои ҳудудӣ ва соҳавӣ бояд дар ҳуд таъсири хусусиятҳои ҳочагидориро низ эҳсос намояд. Истехсолоти ҳочагии дехоти бо замин вобастабуда бо ташкили ҳудуди ҳудидоракуни маҳаллӣ алоқаманд аст, ки умумияти истехсолии аъзоёни он дар ҳудуди муайян боиси ташкилёбии воҳидҳои нави ҳудудӣ мегардад. Бинобар ин, ба инобат нағирифтани ҳолати мазкур метавонад сабабгори паст рафтани ҳаёти иҷтимоии маҳал гардад. Чунин ҳолатро дар таҷрибаи Тоҷикистон мушоҳида намудан мумкин аст. Масалан, ҳудуди Ассоциатсияи ҳочагиҳои дэҳқонии ба номи С. Урунҳоҷаеви ноҳияи Б. Гафуров заминҳои чор Ҷамоат - Үнҷӣ, Ҳ. Ӯсмон, Ёва ва Д. Ҳолматовро дар ҳуд муттаҳид намудааст. Ҳарчанд ҳудидоракуни маҳаллӣ аз ҳочагии маҳал ҷудо бошад ҳам, вале роҳандозӣ кардани аҳолӣ барои ободонӣ ва дигар самтҳои иҷтимоии маҳал ба вазифаҳои ҳарду соҳтор ворид мешавад. Бинобар ин, АҲД ва Ҷамоатҳо дар баъзе ҳолатҳо ваколатҳои ба ҳам монандро (иқтисодиёт ва молия, ҳимояи иҷтимоӣ, ободонӣ, ҳифзи муҳити атроф ...) доранд, ки баамлбарории онҳо аломатҳои «дуҳокимиятӣ»-ро ба миён меорад. Одатан, ҳочагии маҳал дар дохили ҳудидоракуни маҳал ҷой дорад ва рушд

¹ Овчинникова Л.В. Конституционные основы реализации интересов населения и публичной власти в сфере территориальной организации местного самоуправления, градостроительства и землепользования: дисс. ...канд. юрид. наук. М., 2007. – С. 22.

² Мокрий В.С. Местное самоуправление: пути становления и развития // Журнал российского права. 2002. №10. - С.36.

³ Мокрий В.С. Местное самоуправление: пути становления и развития // Журнал российского права. 2002. №10. – С. 234-235.

⁴ Акмалова А.А. Методология исследования местного самоуправления в Российской Федерации. М., 2003. – С. 184.

⁵ Замотаев А.А. Местное самоуправление: основные понятия и термины. М., 1999. – С. 27-28.

⁶ Тимофеев Н.С. Территориальные пределы местного самоуправления в Российской Федерации. М.: Изд-во МГУ, 2007. – С. 34-36.

⁷ Бабун Р.В. Организация местного самоуправления: Учебное пособие. М.: КНОРУС. 2010. – С. 26-50.

⁸ Таджикистан. Отчет по человеческому развитию. Душанбе, 2010.



мекунад. Бинобарин берун мондани он аз сарҳади Ҷамоатҳо ба манфиат ва беҳдошти ҳаёти маҳал ҳеч созгор намебошад.

Дар маҷмӯъ, метавон ба хулоса омад, ки ташкили ҳудуди худидоракуни маҳалӣ дар Тоҷикистон бояд бо назардошти принсипҳо ва асосҳои ҳудудии худидоракуни маҳаллии мувоғиқ ба манфиатҳои аҳолӣ (милливу этниқӣ, анъанавию таъриҳӣ, ҷуғрофӣ, ҳоҷагидорӣ ...) дар Қонуни № 509 муқаррар карда шавад.

Ҳамин монанд муносибатҳои вобаста ба ташкил ва фаъолияти худидоракуни шаҳрак ва деҳот дар Ҷумхурии Тоҷикистон мураккаб ва бисёрҷабҳа буда, дар фаъолияти илмӣ-таҳқиқотии минбаъда раванди ҳамкориҳои Ҷамоат бо дигар мақомоти ҳокимият дар асоси шартнома, маблағузорӣ ва ҷуброни ҳарҷи иловагӣ мавриди таҳлил ва озмоиш қарор дода мешавад.

НИКЕШИН К.А.

Курсант факультета Обеспечение безопасности на транспорте Белгородского юридического института МВД России им.И.Д. Путилина, рядовой полиции
e-mail: dog_hatico@mail.ru

ПОГОРЕЛЫЙ М.Ю.

доцент кафедры иностранных языков Белгородского юридического института
МВД России имени И.Д. Путилина
e-mail: ricerun@yandex.ru

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА: ЕВРОПЕЙСКАЯ ПРАКТИКА

В современных социальных условиях права человека, как юридическая категория, заслуживает пристального внимания. Конституция Российской Федерации гарантирует гражданам основополагающие права человека. Существующий уровень преступности не позволяет россиянам располагать общепринятыми правами человека. Поэтому основополагающие права человека россиян нуждаются в защите.

Сотрудники правоохранительных органов имеют дело с различными преступниками, нарушителями общественного порядка, хулиганами. В практической работе следует принимать во внимание то обстоятельство, что на правонарушителя, преступника распространяются права человека. Причем обладание правами человека подследственным имеет место на всех стадиях уголовно-процессуальной деятельности.

Эти обстоятельства предопределяют необходимость изучения европейской практики применения прав человека. Тем более, что Российская Федерация имеет определенные политические, экономические и социальные контакты с европейскими коллегами.

«Права человека – универсальная категория для обозначения соответствующего социального явления как неотъемлемой, неделимой и неуничтожимой характеристики статуса индивида...»¹. Конституция Российской Федерации гарантирует в главе 2 права и свободы человека и гражданина ². В профессиональном смысле права человека трактуются «идея,

¹ Новая Российская энциклопедия: Редкол.: В.И. Данилов-Данильян, А.Д. Некипелов и др. – М.: ООО «Издательство «Энциклопедия»: ИНФРА-М, 2003.– ISBN 978-5-94802-001-3 (Энциклопедия). ISBN 978-5-16-002383-0 (ИНФРА-М) Т.13 (2): Португальские-Рдест.-2014.– С.58.

² Конституция Российской Федерации. – М.: ИНФРА-М, 2018. – С.8.



принцип и норма, служащие основой для закрепления правового статуса личности, установления гарантий для защиты прав и свобод человека и гражданина от посягательств...»¹.

Права человека находят своё отражение в первоисточниках на английском языке². Данное положение определяет права человека в качестве прав, принадлежащих отдельному лицу или группе лиц просто потому, что они являются человеческими, или вследствие присущей человеку уязвимости, или потому, что они необходимы для возможности справедливого общества. Какими бы ни были их теоретические обоснования, права человека относятся к широкому спектру ценностей или возможностей, которые, как считается, укрепляют человеческую свободу действий или защищают человеческие интересы и объявляются универсальными по своему характеру, в каком-то смысле одинаково востребованными для всех людей в настоящем и будущем.

Права человека находили отражение в работах современных ученых. Отметим некоторые из научных работ.

Авторы С.С.Галахов, В.И. Козлов, Л.А. Ельсаев исследовали права человека с позиции оперативно-розыскной деятельности. «Практическое решение указанных проблем, связанных с формированием новой концепции обеспечения конституционных прав и свобод, которая была бы объективно ориентирована на противодействие криминальным проявлениям, на наш взгляд, сопряжено с переосмыслением всей правоохранительной деятельности в целом и оперативно-розыскной – в частности. Исходя из этого проблема существенного повышения эффективности деятельности спецслужб и правоохранительных органов, общественных формирований по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию преступлений приобретает характер важнейшей межотраслевой, междисциплинарной научной и практической задачи. К важным недостаткам в организации такой работы следует отнести не только низкую эффективность следственных и розыскных действий, но и наметившуюся в последние годы тенденцию снижения результативности использования гласных и негласных форм и методов оперативно-розыскной деятельности, контроля за ней со стороны руководителей оперативных подразделений»³. Действительно, согласно статистики, существует определенный уровень преступности в стране. Поэтому возникает необходимость гарантированности основополагающих прав человека российских граждан.

Эксперт Х.П. Шептунова изучила права человека с позиции конвенции о защите прав человека и основных свобод⁴.

А.А. Подмарев описал общие условия ограничения прав и свобод человека, закрепленные всеобщей декларацией прав человека 1948 года⁵.

¹ Новая Российская энциклопедия: Редколл.: В.И. Данилов-Данильян, А.Д. Некипелов и др. – М.: ООО «Издательство «Энциклопедия»: ИНФРА-М, 2003.–ISBN 978-5-94802-001-3 (Энциклопедия). ISBN 978-5-16-002383-0 (ИНФРА-М). Т.13 (2): Португальские-Рдест. –2014. –480с.:ил. – ISBN 978-5-94802-056-3 (т.13(2)) (Энциклопедия). ISBN 978-5-16-009591-2 (т. 13(2)) (ИНФРА-М).–С. 58.

² Burns H. Weston. Human rights [Электронный ресурс] – URL: <https://www.britannica.com/topic/human-rights> (дата обращения 28.11.2019 доступ свободный)

³ Галахов С.С., Козлов В.И., Ельсаев Л.А. Права человека и оперативно-розыскная деятельность (к 60-летию принятия всеобщей декларации прав человека)/Научный портал МВД России. –2008.–№ 4.–С. 68.

⁴ Шептунова Х.П. Уважение прав человека в свете конвенции о защите прав человека и основных свобод/Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия: Право.–2007.–№ 18 (90).–С. 80-81.

⁵ Подмарев А.А. Общие условия ограничения прав и свобод человека, закрепленные всеобщей декларацией прав человека 1948 года/ Правовая культура.–2009.–№ 2 (7).–С. 95-99.



Исследователь А.А.Чертов тщательно изучил вопросы, связанные с развитием международного права человека¹.

Е.А. Школьренко, М.Д. Александров считают «... разработка, законодательное установление и толкование целей, принципов, способов ограничений прав и свобод человека относится к наиболее трудным и спорным аспектам правоведения. Поэтому одной из важнейших задач, стоящих сегодня перед российским законодателем, является установление должного равновесия между правами человека и интересами демократического общества в соответствии с основополагающей конституционной идеей об обеспечении максимально возможной степени свободы личности»².

Одним из важных документов, регламентирующих права человека в Европе, является Европейская конвенция о правах человека и основных свободах 1950 года. Эксперты Совета Европы внесли существенный вклад в разработку Конвенции о правах человека и основных свободах 1950 года. Совета Европы не является Институтом европейского сообщества. Он представляет собой международную организацию, состоящую из двадцати одного западноевропейского государства. Двадцать из двадцати одного государства являются участниками Конвенции, а Лихтенштейн является исключением. Конвенция вступила в силу 3 сентября 1953 года.

Европейская конвенция о правах человека основана на Всеобщей Декларации прав человека, которая была принята Генеральной Ассамблейой Организации Объединенных Наций в 1948 году. Эта декларация была направлена на определение комплекса индивидуальных прав, которые считаются основополагающими для благосостояния граждан всех стран. Они включают право на достаточный жизненный уровень, право на труд, право на справедливое судебное разбирательство и право на владение имуществом. Европейская конвенция о правах человека не столь широка в сравнении со Всеобщей Декларацией прав человека, но тем не менее Европейская конвенция о правах человека является важным документом.

Конвенция была разработана под эгидой Совета Европы, международной организации, состоящей из 21 западноевропейского государства, которая была образована в 1949 году в результате первой послевоенной попытки объединения Европы. Толчком к принятию Конвенции послужила необходимость более четкого определения обязательств членов Совета в отношении «прав человека» и стремление предотвратить повторение условий, в которых Европа недавно оказалась. Считалось, что Конвенция послужит сигналом тревоги, который позволит привлечь внимание международного сообщества к нарушениям прав человека и своевременно принять меры по их пресечению. На практике эта функция Конвенции, предусматривающая предотвратить широкомасштабные нарушения прав человека, в значительной степени остается неосуществленной. Вместо этого Конвенция использовалась главным образом для постановки вопросов об отдельных слабых местах в правовых системах, которые в основном соответствуют её требованиям. Положения Конвенции отражают «общее наследие политических традиций, идеалов, свободы и верховенства права», о которых говорится в преамбуле к Конвенции. Чаще всего такие вопросы касаются направления уголовного правосудия, хотя влияние Конвенции на других сферы общества заслуживают дальнейшего исследо-

¹ Чертов А.А. Европейский суд по правам человека и развитие международного права прав человека. Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Московская государственная юридическая академия. Москва, 2007.

² Школьренко Е.А., Александров М.Д. К вопросу об основаниях и пределах ограничения прав и свобод человека и гражданина по российскому законодательству/ Сборник современная юриспруденция: актуальные вопросы, достижения и инновации сборник статей III Международной научно-практической конференции : в 2 ч.. – 2017. –С. 78-79.



дования. Конвенция касается главным образом гражданских и политических прав. Права, включенные в Конвенцию, включают: право на жизнь, право на свободу и личную неприкосновенность, право не подвергаться бесчеловечному или унижающему достоинство обращению, право не требовать выполнения принудительного или обязательного труда, право на справедливое судебное разбирательство, право на уважение частной жизни, право на свободу мысли, совести и религии, право на свободу выражения мнений и собраний и на свободные выборы.

Конституция Российской Федерации обеспечивает гарантии следующих прав человека: государственная защита прав и свобод, право на самозащиту, судебная защита прав и свобод. Это важнейшие императивы. Исходя из вышеизложенного, отметим актуальность дефиниции «права человека» с теоретической и практической точек зрения.

Норов F.

Магистранти курси дуюми ихтисоси- хукуқи иқтисодии ДИС ДДТТ

МАСОИЛҲОИ ТАНЗИМИ ДОГИ СУДӢ ДАР ҚОНУНГУЗОРИИ ЧИНОЯТИИ ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН

Дар КҔ ұТ ба тариқи аниқ табиати хукуқӣ, моҳият ва оқибатҳои хукуқии чиноятии доги судӣ, инчунин, ибтидо ва интиҳои эътирофи доги судӣ муайян гардидаанд. Мувофиқи қ.1. м.84 КҔ шахсе, ки барои содир намудани чиноят маҳкум шудааст, аз рӯзи эътибори қонунӣ пайдо кардани хукми айбдоркунӣ, ки бо он ҷазо таъин карда шудааст ва то рӯзи барҳам хӯрдан ё бардоштани доги судӣ, *доги судӣ* дошта ҳисоб мешавад. Шахс ҷӣ дар давраи адои ҷазо ва инчунин, ҷӣ дар давоми мӯҳлати муқаррарнамудаи қонун, баъди адои ҷазо, шахси доги судӣ дошта дониста мешавад¹.

Эътироф намудани шахс ҳамчун шахси доги судӣ дошта танҳо барои ӯ оқибатҳои муайянни хислати хукуқӣ-чиноятидоштаро пеш меорад. Алалхусус, мавҷуд будани доги судӣ ва аз тарафи дорандай ӯ содир намудани чинояти нав, ба квалификатсияи (бандубости) чиноят таъсир мерасонад (банди «б» қ.3 м.237, банди «в» қ.3 м.244 КҔ); боиси маҳдуд соҳтани имкониятҳои озод гардидан аз ҷавобгарии чиноятӣ ва ҷазо мегардад (м.м.72,74 КҔ ва ғ.); боиси пурзӯр гардидан талабот дар вақти шартан пеш аз мӯҳлат аз адои минбаъдаи ҷазо озод кардани маҳкумшуда мегардад (м.76 КҔ); ба муайян намудани навъи муассисаи ислоҳӣ дар вақти ба шахс таъин намудани ҷазои маҳрум соҳтан аз озодӣ таъсир мерасонад (м.58 КҔ); ҳамчун ҳолатҳои вазнинкунданаи ҷазо баромад мекунад (қ.1 м.62 КҔ)².

Доги судӣ дар ҳолати эътироф намудани ретсидиви чиноят ва ҳангоми таъини ҷазо ба назар гирифта мешавад. Мисол, содир намудани чинояти қасдона аз тарафи шахсе, ки қаблан барои содир кардани чинояти қасдона доги судӣ дорад, ретсидиви чиноят эътироф мешавад (қ.1 м.21 КҔ). Дар ҳолатҳои муайяне, ки дар қонун нишон дода шудааст, агар шахси доги судӣ дошта, чинояти нави қасдона содир намояд, дар ин

¹ Фоибов Р. Хукуқи чиноятӣ: Дастири таълимӣ. - Хучанд: Нашриёти «Ношир», 2009.

² Кодекси чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 21 майи с.1998, № 574 // Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, с. 1998, №9, мод. 68, мод. 69, №22, мод. 306; Қонунҳои ұТ аз 02.01.2019 с., № 1554; аз 02.01.2019 с., № 1555; аз 20.06.2019 с., №1609.



сурат он ҳамчун дар ҳолати ретсидиви хавфнок ё ки маҳсусан хавфнок содиршуда эътироф карда мешавад (қ.к.2 ва 3 м.21 КЧ).

Ҳамин тавр, доги судӣ ин чунин вазъи ҳуқуқии шахс мебошад, ки дар натиҷаи аз ҷониби суд ба ҷазои муайян маҳқум кардани ў ба миён омада, дар ҳолатҳои аз тарафи қонун пешбининамуда, метавонад дар ба вучуд омадани оқибатҳои муайяни хислати ҳуқуқӣ-чиноятӣ дошта нисбати ин шахс ифода ёбад.

Дар қ.2 м.84 КЧ қонунгузор ҳолатҳоеро номбар кардааст, ки дар натиҷаи ҷой доштани онҳо шахси маҳкумшуда доги судӣ надошта ҳисоб мешавад:

а)дар сурати қабули санадҳои авф ё бахшиши ҷазо, агар дар ин санадҳо бардоштани доги судӣ пешбинӣ шуда бошад.

На ҳамаи санадҳои авф ё бахшиши ҷазо доди судиро худ ба худ (бейхтиёрон) қатъ мекунанд. Бинобар ин, доди судӣ вобаста ба қабул шудани санадҳои авф ё бахшиши ҷазо танҳо он вақт қатъ мегардад, ки агар дар худи ин санадҳо муқаррарот оид ба бардоштани доди судӣ зикр шуда бошад. Дар ин ҳолат доди судӣ бардошташуда ҳисоб мешавад аз рӯзи эътибори қонунӣ пайдо кардани чунин санадҳо;

б) дар сурати қабули санади авф ба шарте ки он барои кирдори содиркардашуда татбиқ намудани ҷазоро бекор кунад ва ин ҳолат дар рафти мурофиаи судӣ ошкор шавад.

Қонуни мурофиавӣ-чиноятӣ ҶТ муқаррар намудааст, ки агар санади авф татбиқ намудани ҷазоро бекор кунад, лекин қабули он ба давраи мурофиаи судӣ рост ояд, он гоҳ, баррасии парвандай чиноятӣ нисбати судшаванд қатъ намегардад ва он то ба охир бо баровардани ҳукми айбдоркунӣ бурда мешавад. Дар ин ҳолат доди судӣ бардошташуда ҳисоб мешавад аз рӯзи эътибори қонунӣ пайдо кардани ҳукми айбдоркунӣ;

в) дар сурати қабул намудани қонуни нави чиноятӣ, ки чиноят будани кирдорро бартараф мекунад.

Мувофиқи м.13 КЧ қонуни нави чиноятӣ қувваи бозгашт дорад, агар он чиноят будани кирдорро бартараф кунад, яъне, кирдорҳое, ки қаблан чиноят эътироф мешуданд, акнун ба ин ҳайс дохил намешаванд. Дар ин ҳолат, доди судӣ бардошташуда ҳисоб мешавад аз рӯзи эътибори қонунӣ пайдо кардани чунин қонун;

г) дар сурати аз ҷазо озод кардани ноболиғон мувофиқи м.90 КЧ.

На ҳама намуди озод кардан аз ҷазо нисбати ноболиғон доди судиро мебардорад. Ин муқаррарот, мисол, ҳангоми азод кардани ноболиғон аз ҷазо бо тартиби бо м.м.91, 92 ва ғайраи КЧ пешбiniшуда, паҳн намегардад. Ин талабот танҳо ба ҳолатҳои пешбiniшудаи м.90 КЧ тааллук дорад. Дар ин ҳолат доди судӣ бардошташуда ҳисоб мешавад аз рӯзи эътибори қонунӣ пайдо кардани қарори суд дар бораи аз ҷазо озод кардани ноболиғ;

д) дар сурати иҷро накардани ҳукми айбдоркунӣ.

Қоидаҳои умумии гузаштани мӯҳлати иҷрои ҳукми айбдоркунӣ дар м.81 КЧ нишон дода шудааст ва як ҳолати хусусияти хос доштани он нисбат ба ноболиғон дар м.93 КЧ муқаррар шудааст. Агар дар мӯҳлатҳои пешbiniшуда ҳукми айбдоркунӣ иҷро нашавад, пас, ноболиғе, ки барои чиноят маҳқум шудааст, аз адой ҷазо озод карда мешавад. Дар ин ҳолат, доди судӣ аз рӯзи гузаштани мӯҳлатҳои иҷрои ҳукми айбдоркунӣ бардошташуда ҳисоб мешавад.¹

Қонуни чиноятӣ ду намуди қатъ гардидан доди судиро пешбинӣ намудааст:

¹ Тафсири Кодекси чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон. – Душанбе: «Глобус», 2006. – 884 с.



- а) барҳам хўрдани доғи судӣ (қ.3 м.84 КЧ);
- б) бардоштани доғи судӣ (қ.6 м.84 КЧ).

5. Мувофиқи қ.3 м.84 КЧқонунгузор мӯҳлатҳои гуногуни барҳам хўрдани доғи судиро муайян кардааст ва онро аз ҳолатҳои зерин вобаста кардааст:

- а) аз намуди татбиқ намудани чораҳои дигари дорои хусусияти хуқуқии ҷинояти дошта, ки ҷазои ҷиноятӣ ба ҳисоб намеравад (банди «а» қ.3 м.84 КЧ);
- б) аз намуди ҷазои мушаххас, ки шаҳс барои адой он маҳкум шудааст (банди «б» қ.3 м.84 КЧ);
- в) аз категорияи ҷиноятҳои содиршуда (бандҳои «в», «г» ва «д» қ.3 м.84 КЧ).

Бояд қайд кард, ки доғи судӣ дар ҳолатҳои бо қ.3 м.84 КЧ пешбинишуда, ғайр аз банди «а»-и он, яку якбора баъди озод шудан аз ҷазо барҳам намехӯрад. Ин чунин маъно дорад, ки баъди аз ҷазо озод шудан, бояд боз як муддати муайяне гузарад, ки танҳо пас аз он доғи судӣ ҳуд ба ҳуд барҳам меҳӯрад (1,3,5 ва 8 сол). Барҳам хўрдани доғи судӣ ҳуд ба ҳуд (бейхтиёрон) ҳангоми баъди адой ҷазо гузаштани мӯҳлатҳои дар қонун пешбинишуда ба миён меояд. Ин муқаррарот ба маҳкумшудагоне, ки нисбати онҳо шартан татбиқ накардани ҷазо татбиқ шудааст (м.71 КЧ), паҳн намегардад. Чунки доғи судии чунин категорияи маҳкумшудагон баъди тамом шудани мӯҳлати санчиш ҳуд ба ҳуд барҳам меҳӯрад. Барои барҳам хўрдани доғи судӣ на қарори маҳсуси суд, на ҳуҷҷати дигаре, ки ин амри воқеъро тасдиқ менамояд, талаб карда намешавад.

Мувофиқи қ.4 м.84 КЧ агар маҳкумшуда пеш аз мӯҳлат аз адой минбаъдаи ҷазо озод карда шавад ё нисбати ўқисми ҷазои адонакардааш бо ҷазои нисбатан сабуктар иваз карда шавад, он гоҳ мӯлҳати барҳам хўрдани доғи судӣ аз лаҳзаи озод шудани ў ё аз лаҳзаи иваз шудани ҷазо ҳисоб карда мешавад.

Дар қ.5 м.84 КЧ муқаррароте оварда шудааст, ки мувофиқи он ҷараёни мӯҳлати барҳам хўрдани доғи судӣ бо сабаби содир намудани ҷинояти нав қатъ мегардад. Дар ин ҳолат ҳисоб кардани мӯҳлати барҳамхӯрии доғи судӣ барои ҷинояти аввал аз нав ҳисоб карда мешавад ва чунин ҳисобкунӣ пас аз адой воқеии ҷазо барои ҷинояти оҳирин оғоз мегардад (на аз вақти содир кардани ҷинояти нав).

Ғайр аз намуди барҳам хўрдани доғи судӣ, Кодекси ҷиноятӣ боз дигар хели қатъ гардиданни доғи судиро дар намуди бардоштан (бекор кардан)-и он пешбинӣ менамояд. Мувофиқи қ.6 м.84 КЧ, имконияти пеш аз мӯҳлат бекор намудани доғи судӣ нисбати ҳамаи маҳкумшудагон пешбинӣ шудааст. Дар ин меъёр муқаррар карда шудааст, ки агар маҳкумшуда пас аз адой ҷазо рафтори бенуқсон нишон дихад, суд дар асоси ҳлҳишномаи ў метавонад, доғи судиашро то тамом шудани мӯҳлати барҳамхӯрии доғи судӣ, vale баъди гузаштани нисфи ин мӯҳлат бекор кунад.

Дар КЧ-и пешина суд танҳо метавонист на дар асоси ҳоҳишномаи маҳкумшуда, балки мувофиқи ҳоҳишномаи ташкилоти ҷамъияти доғӣ судии маҳкумшударо то гузаштани мӯҳлатҳои дар қонун нишондодашида бекор намояд, агар ин маҳкумшуда баъди адой ҷазо бо рафтори намунавӣ ва муносибати соғдилона ба меҳнат ислоҳшавии ҳудро исбот намояд.¹

Мувофиқи қ.7 м.84 КЧ, аз давраи барҳам хўрдан ё ки бардоштани доғи судӣ, шахсе, ки пеш доғи судӣ дошт, доғи судӣ надошта эътироф карда мешавад ва тамоми оқибатҳои хуқуқии ҷавобгарии ҷиноятии марбут ба доғи судӣ беэътибор дониста меша-

¹ Раҳматчонов А., Оқилова М. Мурофиаи ҷиноятӣ: курси лексияҳо. – Ҳуҷанд: Нашриёти «Ҳурросон», 2008.



ванд.¹ Ин чунин маъно дорад, ки воқеяти дар гузашта содир намудани чиноят аз тарафи шахс, ки доти судиаш барои он барҳам хрдааст ё ин ки бардошта (бекор) шудааст, дар ҳолати содир намудани чинояти нав ба қвалификацсияи (бандубости) он таъсир намерасонад, ба сифати ҳолатҳои ҷазоро вазнинкунанда баромад намекунад ва инчунин, дар ҳаллу фасл намудани масъалаи ретсидиви чиноят ба инобат гирифта намешавад.

Политова А.С.

Доцент кафедры уголовно-правовых дисциплин и судебных экспертиз
Донецкого юридического института МВД Украины,
кандидат юридических наук, доцент
e-mail: anya.donetsk.ua@i.ua

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ТОРГОВЛЮ ЛЮДЬМИ В УКРАИНЕ

Торговля людьми является одной из сфер криминального бизнеса, которая развивается очень быстрыми темпами. Сегодня масштабы этого вида преступной деятельности в мире получили таких размеров, что по своим последствиям стоят на третьем месте, а по данным некоторых неправительственных организаций – и на втором месте, после нелегальной торговли оружием и наркотиками. Тень торговли людьми, к сожалению, распространяется на весь цивилизованный мир. Не исключением стала и Украина.

В 2013 году в ежегодном докладе Государственного департамента США о торговле людьми отмечалось, что «Украина является страной происхождения, транзита и становится страной назначения для мужчин, женщин и детей, которых подвергают принудительному труду и сексуальной эксплуатации. Украинцы становятся жертвами торговли людьми в Украине, а также в России, Польше, Ираке, Испании, Турции, Кипре, в Республике Сейшельские Острова, Португалии, Чехии, Израиле, Италии, Объединенных Арабских Эмиратах, Черногории, Великобритании, Казахстане и Тунисе. Граждане иностранных государств, включая Молдову, Узбекистан, Пакистан, Камерун и Азербайджан, подвергались в Украине принудительному труду. Наиболее уязвимыми к торговле людьми являются украинцы, проживающие в сельской местности с ограниченными возможностями по трудуоустройству. Вербовщики часто применяют к ним насилие, обман и долговую кабалу»².

Криминализация общественно опасных деяний, имеющих место в обществе, несомненно, играет ведущую роль среди средств воздействия на преступность. Практика развития законодательства Украины об уголовной ответственности знает много случаев, когда ранее наказуемые в уголовном порядке деяния потом признавались законодателем преступлением. Причинами таких изменений в законодательстве ученые-криминологи называют: а) повышение общественной опасности определенных действий; б) необходимость устранения пробе-

¹ Фойбов Р. Ҳуқуқи чиноятӣ: Дастири таълимӣ. - Хучанд: Нашриёти «Ношир», 2009.

² Украина: доповідь Держдепартаменту США про торгівлю людьми. URL: <https://ukrainian.voanews.com/a/us-ukraine-human-trafficking/3398912.html> (дата звернення 30.11.2019)



лов законодательства; в) появление новых общественных отношений, нуждающихся в охране с помощью норм уголовного права¹.

Криминализация ответственности за торговлю людьми произошла в 1998 году, когда на основании Закона Украины от 23.03.1998 г. «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины в связи с принятием Закона Украины «О внесении изменений и дополнений в Кодекс о браке и семье Украина» Уголовный кодекс (далее – УК) Украины 1960 года был дополнен статьей 124-1. Согласно этой статье торговлей людьми признавалось открытое или тайное завладение человеком, связанное с законным или незаконным перемещением с согласия или без согласия через государственную границу Украины или без такового для дальнейшей продажи или другой платной передачи с целью сексуальной эксплуатации, использования в порнобизнесе, вовлечения в преступную деятельность, вовлечение в долговую кабалу, усыновления в коммерческих целях, использования в вооруженных конфликтах, эксплуатации его труда².

Вокруг нормы о торговле людьми было немало научных дискуссий, а на практике возникали определенные сложности по квалификации действий виновных лиц. В основном это было связано с тем, что значительным недостатком этой нормы было охватом объективной стороной преступления, предусмотренного ст. 124-1 УК Украины, не факта купли-продажи человека, а завладения им. Однако, несмотря на ее несовершенство, она стала первым шагом на пути противодействия торговли людьми.

В 2001 году произошло значительное событие – был принят УК Украины. Статья 149 УК Украины предусматривает ответственность за торговлю людьми, и за 18 лет действия Закона Украины об уголовной ответственности, претерпела существенные изменения и более четко определила понятие этого посягательства: продажа, другаявозмездная передача человека, а также осуществление в отношении него любой другой незаконной сделки, связанной с законным или незаконным перемещением с его согласия или без согласия через государственную границу Украины для дальнейшей продажи или иной передачи другому лицу (лицам) с целью сексуальной эксплуатации, использования в порнобизнесе, вовлечение в преступную деятельность, вовлечение в долговую кабалу, Усыновления (удочерения) в коммерческих целях, использования в вооруженных конфликтах, эксплуатации его труда.

Несмотря на то, что ст. 149 УК Украины претерпела существенные изменения и отличалась по содержанию от ст. 124-1 УК Украины 1960 г., вместе с тем, по ее совершенствованию поступило много предложений от исследователей этой проблемы.

Не осталась без внимания проблема совершенствования анализируемой нормы и народными депутатами Украины. Так, в частности, в профильных комитетах Верховной Рады Украины в 2005 году рассматривалось несколько законопроектов по этому вопросу, например, проект Закона Украины «О внесении изменений в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодекс Украины об ответственности за торговлю людьми, вовлечение в занятие проституцией и сутенерство» (регистр. №4179-д от 29.04.2005), поданный народными депутатами Украины М. Маркушем, А. Бандуркой, А. Ивченко и другими. Также было подано два альтернативных законопроекта: «О внесении изменений в Уголовный кодекс Украины (относительно противодействия торговли людьми и вовлечению в занятие проституцией)», поданный на замену народными депутатами Украины В. Стретовичем, Г. Буйко, и «О

¹ Беляев Н.А. Уголовно-правовая политика и пути ее реализации. Ленинград: Изд-во Ленинградского университета, 1986. 176 с.

² Закон України від 23.03.1998 «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв’язку з прийняттям Закону України «Про внесення змін і доповнень до Кодексу про шлюб та сім’ю України». URL: <http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2001-05/print> (дата звернення 30.11.2019)



внесении изменений в Уголовный кодекс Украины (об ответственности за торговлю людьми)» (регистр. №7718 от 23.06.2005, внесенный Кабинетом Министров Украины). Следует также отметить, что в 2003 г. также Кабинетом Министров Украины был внесен законопроект «О внесении изменений в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы Украины (об ответственности за торговлю людьми и вовлечение в занятие проституцией)» (регистр. №4280 от 17.10.2003).

Как отмечает Д. Негодченко, ст. 149 УК Украины так осталась с определенными недостатками и не отвечала всем международным положением, а именно ст. 3 Протокола о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, дополняющий Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности¹.

Считая необходимым приведение статьи 149 УК Украины в соответствие с международными положениями, Верховной Радой Украины был принят Закон Украины от 12.01.2006 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Украины об совершенствовании ответственности за торговлю людьми и вовлечение в занятие проституцией». Согласно этим изменениям, уголовно-наказуемыми стали признаваться: «торговля людьми или осуществление другого незаконного соглашения, объектом которой является человек, а также вербовка, перемещение, сокрытие, передача или получение человека, совершенные с целью эксплуатации, с использованием обмана, шантажа или уязвимого состояния лица».

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что анализируемый состав преступления в течение 1998-2006 гг. испытывал редакционные уточнения, что вместе с совершенствованием законодательства вызывало значительные трудности при применении данной нормы правоохранительными органами.

Но анализ законодательных инициатив по совершенствованию Закона Украины об уголовной ответственности в части ответственности за торговлю людьми показал, что в 2010 г. также был подан Проект Закона «О внесении изменений и дополнений в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы Украины (о защите детей от торговли людьми и эксплуатации)» (регистр. №7391 от 19.11.2010). Но этот законопроект не рассматривался.

6 сентября 2018 года Верховная Рада Украины приняла проект Закона Украины «О внесении изменений в статью 149 Уголовного кодекса Украины (о приведения в соответствие с международными стандартами)» (регистр. №6243 от 27.03.2017), поданный народными депутатами Украины И. Луценко, А. Третьяковым, В. Король, И. Геращенко, С. Войцеховской, А. Бабак, А. Кондратюк, Я. Безбах, В. Развадовским, М. Ионова, Ю. Мирошниченко. Обосновывая необходимость внесения изменений в ст. 149 УК Украины, инициаторами законопроекта отмечалось, что «как показал правовой анализ указанной статьи, отдельные ее положения, в частности в части определения понятия «торговля людьми» не соответствуют положениям Конвенции ООН против национальной организованной преступности и Протокола к ней о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее. Так, положениями национального законодательства, в частности статьей 149 УК Украины не предоставлено четкого определения понятию «торговля людьми», что затрудняет правоприменение указанной статьи УК Украины на практике»².

¹ Негодченко Д. Кримінальна відповідальність за торгівлю людьми в Україні та Грузії: порівняльно-правовий аналіз. *Юридична Україна*. 2011. №4. С.88-93.

² Проект Закону України «Про внесення змін до статті 149 Кримінального кодексу України (щодо приведення у відповідність до міжнародних стандартів)» (реєстр. №6243 від 27.03.2017). URL: http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=61428 (дата звернення 30.11.2019)



После внесения последних изменений, изменилась название статьи 149: вместо «Торговля людьми или другое незаконное соглашение относительно передачи человека» стала «Торговля людьми».

Что же касается самого состава преступления, то в соответствии с последними изменениями уголовно-наказуемыми признаются: «Торговля человеком, а так же вербовка, перемещение, сокрытие, передача или получение человека, совершенные с целью эксплуатации, с использованием принуждения, похищения, обмана, шантажа, материальной или иной зависимости потерпевшего, его уязвимого состояния или подкупа третьего лица, которая контролирует потерпевшего, для получения согласия на его эксплуатацию». То есть, законодатель исключил из диспозиции статьи «осуществление другого незаконного соглашения, объектом которой является человек», а также расширил способы совершения этого преступления, в частности, «принуждение», «вербовка», «материальная или иная зависимость потерпевшего», «подкуп третьей лица, контролирующего потерпевшего» и отметил в качестве обязательного элемента состава преступления – «получение согласия на его эксплуатацию».

Если проанализировать отдельные элементы этого состава преступления, то объектом торговли людьми законодатель считает свободу, честь или достоинство личности.

Обязательным признаком состава преступления, предусмотренного ст. 149 УК Украины, является предмет преступления. Предметом этого преступления является человек. Ни труп человека, ни его органы (ткани) не являются предметом данного преступления. Поэтому попытки совершить деяние, предусмотренные ст. 149 УК Украины, относительно мертвого человека может быть квалифицировано только как покушение на торговлю людьми (в случае неосознанием виновными лицами того, что человек, который является предметом соглашения, умер). Совершения женщиной любых незаконных сделок по своей нерожденного ребенка во время беременности не образует состава оконченного преступления и может квалифицироваться только как покушение на торговлю людьми¹.

Объективная сторона преступления выражается в следующих формах: 1) торговли людьми; 2) вербовке; 3) перемещении; 4) сокрытии; 5) передаче; 6) получение человека.

Определенные сложности возникают при решении вопроса об участниках – субъектах преступления, предусмотренного ст. 149 УК Украины. Речь идет о том, торговля людьми (т.е. купля-продажа человека) возможна только между вербовщиком и лицом, которое будет осуществлять эксплуатацию, или может иметь место торговля людьми и между другими субъектами, поскольку во многих случаях суды сталкиваются с тем, что в уголовных правонарушениях отсутствует покупатель.

В таком случае, когда вербовщик в дальнейшем сам осуществляет эксплуатацию потерпевшего, уголовная ответственность не исключается и должна наступать по ст. 149 УК Украины за вербовку, перемещение, передачу, укрывательство, получение человека, совершенные с целью эксплуатации, с использованием одного из способов воздействия.

Итак, проведенный нами анализ внесении изменений и дополнений в статью 149 УК Украины показал, что наиболее эффективным уголовно-правовым способом противодействия торговли людьми оказывается внесение в норму. Вместе с тем, согласно информации Генеральной прокуратуры Украины за 10 месяцев 2019 г. учтено 304 преступлений по ст. 149 УК Украины. По данным Международной организации по миграции среди этих уголовных производств за 2018 год только по 29 есть приговор суда. Поэтому, на наш взгляд, необхо-

¹ Никифоряк Л.П., Орлеан А.М. Аналіз судової практики з питань застосування законодавства України щодо протидій торгівлі людьми. Київ: Фенікс, 2018. 88 с. URL: http://iom.org.ua/sites/default/files/analysis_of_judicial_practice.pdf.



димо не только совершенствовать нормы Закона Украины об уголовной ответственности, но и устраниТЬ другие причины такой печальной статистики, одной из которых является нежелание потерпевших сообщать в полицию о своей беде.

Раупов Ш.

Магистранти бахши якуми ихтисоси 240103- хуқуқи иқтисодии ДИС ДДТТ

МАФХУМ, МОХИЯТ ВА АҲАМИЯТИ АМАЛҲОИ ТАФТИШОӢ ДАР МУРОФИАИ ЧИНОЯТИ

Мурофиаи чинояти дар Ҷумҳурии Тоҷикистон бо мақсади таҳқими қонуният ва тартиботи хуқуқӣ, пешгирии чиноят, таъмини риояи хукуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, таъмини адолати судӣ доир ба парвандаҳои чинояти ба амалбароварда мешавад. Барои таъмини иҷроиши ҳамин мақсадҳо аз ҷониби мақомоти пешбуруди парвандаи чинояти маҷмӯъи амалҳои мурофиавии чинояти иҷро мешаванд. Дар байни амалҳои мурофиавии чинояти, ки аз ҷониби мақомотҳои ваколатдори давлатӣ гузаронида мешаванд, амалҳои тафтишӣ мавқеъи маҳсусро ишғол менамоянд, чунки онҳо ҷузъи фаъолияти исботнамоиро ташкил медиҳанд. Амалҳои тафтишӣ барои муайян кардани ҳолатҳои содиршудани кирдори ба ҷамъият ҳавфнок ва ба пешбуруди парвандаи чинояти аҳамиятдошта, танҳо бо ёрии ин амалҳо баҳои хуқуқӣ додан, имконпазир мегардад.

Дар адабиёти хуқуқӣ¹ доир ба мафхуми амалҳои тафтишотӣ нуқтаи назари ягона мавҷу днест. Дар меъёрҳои кодекси мурофиавии чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон² низ мафхуми амали тафтишотӣ пешбинӣ нашудааст. Ҳарчанд нигоҳи мутахассисони соҳа доир ба ин мафхум гуногун бошад м, дар ақидаҳои онҳо нисбати баъзе ҳусусиятҳои амалҳои тафтишӣ ягонагӣ дида мешавад. Амалҳои тафтишӣ, - қайд мекунанд А. Раҳматҷонов ва М.Оқилова, - «воситаи асосии муқарраркардани ҳолатҳои барои парвандаи чинояти моҳияттан аҳамиятдошта мебошанд»³. М. Алексеев қайд мекунад, ки «амалҳои тафтишӣ танҳо бо мақсади ҷамъоварии далелҳо гузаронида мешаванд»⁴. Муаллифони дигар даркnamоиро ҳамчун нишонаи асосии амалҳои тафтишӣ маънидод кардаанд⁵. «Натиҷаи амалҳои тафтишӣ бевосита бо имконияти гирифтани маълумотҳои минбаъда ҳамчун далел эътирофшаванда алоқаманд мебошанд»⁶, - қайд карданд М.П. Гутерман ва дигарон. Ягонагии ин гунна ақидаҳо дар он зоҳир мешавад, ки муаллифон таиноти (функцияи) амалҳои тафтиширо ҳамчун ҷузъи фаъолияти исботнамоӣ шарҳ додаанд. Лекин, дар ақидаҳои номбаршуда мазмуни мафхуми амалҳои тафтишӣ бо назардошти ҳама ҳусусиятҳояш ифодаи худро наёftааст.

¹ Раҳматҷонов А., Оқилова М. Мурофиаи чинояти. - Ҳуҷанд. 2008. - С.87.; Раҳматулоев А.Э., Сангинов А.Б. Мурофиаи чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон. - Ҳуҷанд. 2010. - С.71.

² Кодекси мурофиавии чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон. - Душанбе. 2010.

³ Раҳматҷонов А., Оқилова М. Мурофиаи чинояти. - Ҳуҷанд. 2008. - С.87.

⁴ Алексеев М. Уголовный процесс. - М.: «Юрист». 1995. - С.176.

⁵ Уголовный процесс // Под общ.ред. Радченко В.И. - М. 2006. - С.365.

⁶ Гутерман М.П. Следственные действия и некоторые спорные вопросы, связанные с их системой // Вопросы борьбы с перстуностью. Вып.: 42. - М. 1985.. - С.72-73; Лазарева В.А. Доказывание в уголовном процессе. - М. 2009. - С.52-60; Белкин А.Р. Теория доказывания в уголовном судопроизводстве. - М.: Норма. 2007. - С.77-78.



Бинобар ин, амалҳои тафтиширо ҳам ба тарики маҳдуд ва ҳам ба тарики васеъ маънидод кардан мақсаднок аст.

Амалҳои тафтишӣ дар шакли маҳдуд - ин маҷмӯи ҳаракатҳое мебошанд, ки аз ҷониби мақомоти пешбурди тафтиши пешакӣ бо тартиби пешбиникардаи қонуни мурофиавии ҷиноятӣ бо мақсади ошкор кардан, ҷамъовардан, санцидан ва баҳо додан ба далелҳо ва муқарраркардани ҳолатҳои ба парвандаи ҷиноятӣ аҳамиятдошта, иҷро карда мешаванд¹.

Амалҳои тафтишӣ дар шакли васеъ бошад – ин маҷмӯи амалҳоест, ки бо ёрии онҳо бо тартиби муқарраркардаи қонуни мурофиавии ҷиноятӣ ҷараёни исботнамоӣ – муайян кардани ҳолатҳои содиршудани ҷиноят ва ба парвандаи ҷиноятӣ аҳамиятдошта, рафти дурусти пешбурди парвандаи ҷиноятӣ ва иҷроиши вазифаҳои мурофиаи ҷиноятӣ таъмин карда мешаванд.

Аз қоидаҳои номбаршуда бармеояд, ки амалҳои тафтишӣ дар мурофиаи ҷиноятӣ моҳияти ҳуқуқӣ доранд, чунки тартиби мурофиавӣ-ҷиноятӣ, асос, мақсад ва шакли мурофиавии онҳоро меъёрҳои ҳуқуқии мурофиавии ҷиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон пурра ба танзим медароранд.

Аҳамияти амалҳои тафтишӣ дар он зоҳир мешавад, ки бо ёрии онҳо ҳолатҳои содиршудани ҷиноят ва парвандаи ҷиноятӣ аҳамиятдошта исбот карда мешаванд, инчунин амалҳои тафтишӣ дар амал риоя ва иҷро гаштани принсипи асосии исботнамоиро (принсипи ҳаматарафа, пурра ва холисона муқарраркардани ҳама ҳолатҳои содиршудани ҷиноят) дар ҷараёни мурофиаи ҷиноятӣ таъмин менамоянд.

Ҳаматарафа, пурра ва холисона муқаррар кардани ҳама ҳолатҳои содиршудани ҷиноят вазифаи асосии мақомотҳои ваколатдори давлатӣ дар ҷараёни исботнамоӣ ба шумор меравад, ки танҳо бо воситаи амалҳои тафтишӣ таъмин шуда метавонад. Ҳаматарафа – муқаррар карда шудани ҳам ҳолатҳои вазнинкунандаи ҷавобгарии ҷиноятӣ ва ҳам ҳолатҳои сабуккунанда, ҳам ҳолатҳои айборкунанда ва ҳам ҳолатҳои сафедкунандаро доир ба парвандаи ҷиноятӣ ифода мекунад.

Пурра– муқаррар карда шудани ҳама ҳолатҳои содиршудани ҷиноят, ки предмети (мавзӯи) исботнамоиро (м.85 КМҶ ҔТ) ва ҳама ҳолатҳои ба ҳалли дурусти парвандаи ҷиноятӣ аҳамиятдоштаро (м.72 КМҶ ҔТ) ифода мекунад.

Холисона– бегаразона, бе зоҳир намудани манфиатдорӣ, новобаста аз мавқеъи иштирокчиёни мурофиаи ҷиноятӣ, новобаста аз дараҷаи ба ҷамъият ҳавғонкии кирдори содиршуда ва оқибатҳои он, новобаста аз шахсият (ҳолатҳое, ки шахсиятро тавсиф медиҳанд) ва шакли айби вай (қасд, беэҳтиётӣ) дар содиркардани ҷиноят, муайян карда шудани ҳолатҳои ҳодисаи ҷиноятро ифода мекунад.

Бинобар асосҳои номбаршуда ба мақсад мувоғиқ аст, ки ба меъёри даҳлдори КМҶ ҔТ таъғироти зерин дар шакли зайл ворид карда шаванд:

- дар м.6 КМҶ ҔТ мазмуни амали тафтишӣ ба тарики зерин пешбинӣ карда шавад - «амалҳои тафтишотӣ – ин маҷмӯи амалҳоест, ки бо ёрии онҳо бо тартиби муқарраркардаи КМҶ ҔТ ҷараёни исботнамоӣ – муайян кардани ҳолатҳои содиршудани ҷиноят ва ба парвандаи ҷиноятӣ аҳамиятдошта, рафти дурусти пешбурди парвандаи ҷиноятӣ ва иҷроиши вазифаҳои мурофиаи ҷиноятӣ таъмин карда мешаванд».

¹ Раҳматуллоев А.Э., Сангинов А.Б. Низом ва шакли мурофиавӣ-ҷиноятии амалҳои тафтишотӣ - Хуҷанд. 2011. - С.10.



РАХИМОВ У.

Магистранти бахши якуми ихтисоси 240103 - ҳуқуки иқтисодии ДИС ДДТТ

ТАНЗИМИ ҚОНУНӢ ВА ШАРТНОМАВИИ МУНОСИБАТҲОИ МЕҲНАТӢ

Муносибатҳои меҳнатӣ ва муносибатҳои ба онҳо вобастаи ашҳоси воқеӣ, ки тибқи шартномаи (қарордоди) меҳнатӣ дар ташкилотҳо, ташкилоту муассисаҳо ҳама гуна шакли моликият кор мекунанд, кори шаҳрвандони алоҳидаро ичро менамоянд, инчунин ашҳосе, ки узв ва ё иштирокҳои ташкилот мебошанд, бо санадҳои қонунгузорӣ ва дигар санади меъёри оид ба меҳнат танзим мегарданд¹.

Дар ин ҷо моҳияттан сухан аз хусуси доираи амали қонунгузории меҳнати дар бахши татбиқи меҳнат ва муносибатҳои меҳнатӣ меравад. Дер боз дар маъхазҳои илмӣ ва таълимии ҳуқуқӣ ин масъала мавриди баҳси домандор қарор гирифтааст. Агар барҳе аз муҳаққикон ва муаллифон ҷонибдори консепсияи доираи маҳдуди амали қонунгузории меҳнатӣ бошанд, гурӯҳи дигар консепсияи доираи амали васеи онро ҷонибдоранд. Ба андешаи гурӯҳи аввали муҳаққикону муаллифон, меъёрҳои қонунгузории меҳнатӣ бояд мутлақо нисбат ба кору меҳнати кормандони кироя татбиқ шаванд². Ба андешаи гурӯҳи дуюми муаллифону муҳаққикон бошад, меъёрҳои қонунгузории меҳнатӣ бояд фарогири тамоми он ашҳосе бошанд, ки бо меҳнати фардии хеш кори аз ҷониби корфармо муайяншударо ичро намоянд. Кодекси меҳнати Ҷумҳурии Тоҷикистон консепсияи доираи амали васеи меъёрҳои қонунгузории меҳнатиро таҷассум намудааст. Дар он омадааст, ки қонунгузори оид ба меҳнат дар баробари муносибатҳои меҳнатӣ ва дигар муносибатҳои ба онҳо алоқаманди ашҳоси воқеис, ки тибқи шартномаи (қарордоди) меҳнатӣ дар ташкилоту муассисаҳои ба шаклҳои гуногуни моликият асосёфта ва ҳамагуна шаклҳои ташкили - ҳуқуқӣ дошта кор мекунанд, ё кори шаҳрвандони алоҳидаро ичро менамоянд, ҳамчунин муносибатҳои меҳнатии ашҳосеро, ки узв ё иштирокҳои ташкилот мебошанд, танзим менамояд. Бояд дар назар дошт, ки дар мавриди охир сухан аз хусуси он ашҳосе меравад, ки ба ҳайси иштирокҳои ширкату ҷамъиятҳои ҳочагӣ (ширкати комил, ширкати ба бовари асосёфта, ҷамъиятҳои дорои масъулияти маҳдуд ва масъулияти иловагӣ, ҷамъиятҳои саҳомӣ, ҷамъиятҳои фарӯӣ ва вобаста) ва узви кооперативҳо (кооперативҳои истехсолӣ ва матлубот) баромад мекунанд.

Дар Кодекси меҳнатӣ на танҳо ба гурӯҳи ашҳосе, ки нисбат ба онҳо қонунгузории меҳнатӣ татбиқ мегардад, ҳамчунин ба доираи муносибатҳое, ки тавассути меъёрҳои қонунгузории меҳнатӣ танзим мегарданд, ишора рафтааст, ки аз муносибатҳои меҳнатӣ ва дигар муносибатҳои ба онҳо алоқаманд иборатанд.

Муносибатҳои меҳнатӣ гуфта, чунин муносибатҳоеро меноманд, ки фаъолияти бевоситаи меҳнатии корманд ва фаъолияти корфарморо ҷиҳати идорақунии ҷараёни меҳнат фаро мегиранд. Ин муносибатҳо микёси асоси ва марказири дар раванди танзими ҳуқуқии меҳнат ташкил медиҳанд. Қисматҳои таркибии муносибатҳои меҳнатӣ муносибатҳо оид ба бастан, тағиیر додан ва қатъ намудани шартномаи (қарордоди)

¹ Кодекси меҳнати Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 23 июля 2016. [Маводи электронӣ] // Сомонаи Маркази Миллии Қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон: URL: <http://mmk.tj>.

² Нодиров Ф.М. Некоторые вопросы прекращения договора в связи с изменившимися обстоятельствами // Материалы научно-теоретической конференции посвященной 15-ой годовщине Независимости Республики Таджикистан, Ч. 2. – Душанбе, 2006.



мехнатӣ, оид ба вакти кор ва вакти истироҳат, музди меҳнат, интизоми меҳнат, масъулияти мутақобилаи иштирокчиёни муносибатҳои меҳнатӣ мебошанд.

Атрофи муносибатҳои меҳнатӣ дигар муносибатҳои сершуморе эҷод мешаванд, ки маҳсул ва вобастаи муносибатҳои аввалианд. Муносибатҳои маҳсули ва вобаста аз муносибатҳои меҳнатӣ аз лиҳози мазмун ва ҷонибҳо тафовут доранд. Агар мазмуну муносибатҳои меҳнатиро фаъолияти бевоситаи корманд ташкил дихад, пас мазмуну муносибатҳои маҳсули ва вобаста аз иҷрои вазифаи хизматрасонии муносибатҳои меҳнатӣ иборат аст. Дар муносибатҳои меҳнатӣ ба ҳайси тарафҳо корманд ва корфармо баромад менамоянд. Тарафҳо муносибатҳои маҳсули ва вобастаро бошад, мақомоти давлатӣ, намояндагони меҳнаткашон, иттифоқҳои касаба ва дигар мақомоти намояндагии кормандон, мақомоти назорати риояи қонунгузории меҳнатӣ, мақомоти баррасикундандаи баҳсҳои меҳнатӣ, аз ҷумла судҳо ташкил медиҳанд. Бо вучуди ин, муносибатҳои маҳсулӣ вобаста бо муносибатҳои меҳнатӣ тавъам буда, бидуни онҳо ҷой дошта наметавонанд. Аз ин рӯ, онҳо алоқамандии предмети танзими қонунгузории меҳнатӣ ва билохира, алоқамандии предмети танзими ҳуқуқи меҳнатӣ мебошанд.

Муносибатҳои маҳсулӣ ва вобаста аз се гурӯҳ иборатанд.

Гурӯҳи аввалиро муносибатҳои ба ном муқаддам ташкил медиҳанд, ки қабл аз муносибатҳои меҳнатӣ дар бозори меҳнат (кувваи кори) рӯи кор омада, мазмуну мӯҳтавояшонро бо кор таъминкардани ашҳоси дар ҷустуҷӯи кор буда ташкил медиҳад. Ба ҳайси ҷонибҳои муносибатҳои бокортаъминкуни ҷӯяндагони кор, корфармоён, мақомоти давлатии бокортаъминкуни баромад менамоянд.

Ба гурӯҳи дуюми муносибатҳои маҳсулӣ ва вобаста муносибатҳое мансубанд, ки ҳамзамон бо муносибатҳои меҳнатӣ вучуд доранд. Ба гурӯҳи муносибатҳои мазкур муносибатҳои иҷтимоию шарикӣ дар бобати баргузори ва раванди музокироти колективӣ ҷиҳати бастани шартномаҳои колективӣ ва иҷрои онҳо, муносибатҳо оид ба иштироки кормандон дар идоракуни истеҳсолот, муносибатҳо оид ба муқаррар намудани шароити меҳнат, муносибатҳо дар бобати мустақиман омодасозии касбӣ ва такмили ихтисос дар ташкилотҳо, муносибатҳо доир ба истироҳат, муносибатҳо оид ба муҳофизати меҳнат ва масъулияти интизоми моддӣ, муносибатҳо дар баҳши назорати риоя ва иҷрои қонунгузории меҳнатӣ мутааллиқанд. Ба субъектони муносибатҳои зикрёфта корфармоён, намояндагони меҳнаткашон, иттифоқҳои касаба, мақомоти назорати риоя ва иҷрои қонунгузории меҳнатӣ (нозироти ҳуқуқи ва техникии меҳнат, мақомоти прокуратура) дохил мешаванд.

Гурӯҳи сеюми муносибатҳоро он муносибатҳое ташкил медиҳанд, ки бинобар ҳалалдор гаштани раванди мӯътадили муносибатҳои меҳнатию муносибатҳои муқаддам ва муносибатҳои ҳамзамон бо муносибатҳои меҳнатӣ амалкунанда, ҳамчунин қатъшавии муносибатҳои меҳнатӣ арзи ҳастӣ менамоянд. Нисбат ба онҳо истифода намудани истилоҳоти «муносибатҳои муҳофизатӣ» ва «муносибатҳои барқарорсозӣ» бамаврид мебошад¹. Ба муносибатҳои гурӯҳи сеюм муносибатҳо оид ба баррасии баҳсҳои меҳнатӣ маҳсубанд. Ба ҳайси субъекти чунин муносибатҳо корманд, корфармо ва мақомоти баррасикундандаи баҳсҳои меҳнатӣ (комиссия оид ба баҳсҳои фардии меҳнатӣ, комиссияи мусолиҳа, ҳакамони меҳнатӣ ва мақомоти судӣ) эътироф шудаанд.

Манбаъҳои танзимкунданаи муносибатҳои меҳнатӣ ва муносибатҳои ба онҳо вобастаниҳо мебошанд:

- Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон;
- Кодекси меҳнатии Ҷумҳурии Тоҷикистон;

¹ Искандаров З.Х. Ҳуқуқи инсон ва механизми миллии ҳимояи он. - Душанбе: “Эҷод”, 2007. - 136 с.



- қонунҳои Ҷумҳурии Тоҷикистон;
- санадҳои ҳуқуқии Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон, Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон ва мақомоти ҳокимиияти маҳаллӣ;
- Санадҳо - созишномаҳо: созишномаҳои генералӣ, соҳавӣ (тарафи), минтақавӣ (вилоятӣ, ноҳиявӣ, шаҳрӣ);
- Шартномаҳои колективӣ ва дигар санади ҷузъии (локалии) меъёри оид ба меҳнат (қоидаҳои дохилии меҳнат, ҷадвали рухсатиҳо, инчунин фармонҳо, амрияҳо, нишондодҳо ва дигар санадҳое, ки роҳбари ташкилот дар доираи салоҳияти худ мебарорад);
- Санадҳои ҳуқуқии байналмилаӣ, ки Ҷумҳурии Тоҷикистон эътироф кардааст.

Меъёрҳои ҳуқуқи меҳнатӣ на танҳо дар санадҳои қонунгузорӣ ва дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ оид ба меҳнат муқаррар шудаанд, балки онҳо дар дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқии мустақиман мутааллиқи ҳуқуқи меҳнатӣ набуда низ ҷой дошта метавонанд.

Танзими ҳуқуқии муносибатҳои меҳнатӣ бо истифода аз ду услуб сурат мегирад. Яке танзими давлатӣ ва дигаре танзими шартномавӣ. Услуби шартномавии танзими муносибатҳои меҳнатӣ дар навбати худ ба ду намуд чудо мешавад: колективӣ-шартномавӣ ва фардӣ- шартномавӣ.

Агар танзими давлатии муносибатҳои меҳнатӣ бо истифода аз санадҳои қонунгузорӣ ва дигар санадҳои меъёрии ҳуқуқии аз ҷониби мақомоти қонунгузор, мақомоти марказӣ ва маҳаллии идорақунии давлатӣ қабулшуда ба амал бароварда шавад, танзими шартномавии муносибатҳои меҳнатӣ дар асоси созишнома, шартномаҳои колективӣ ва меҳнатӣ амалӣ мегардад.

Ҳадафи танзими давлатии муносибатҳои меҳнатӣ муқаррар намудани сатҳи ҳадди ақали ҳуқуқҳо ва кафолатҳои меҳнатӣ барои кормандон аст, дар ҳоле, ки вазифаи танзими шартномавиро тафсилу мушахасгардонии ҳуқуқҳою кафолатҳои барои кормандон муқаррарнамудаи санадҳои қонунгузорӣ ва аз ҳама муҳимтар, муқаррар намудани ҳуқуқу кафолатҳои наву иловагии меҳнатӣ ташкил медиҳад.

Таносуби танзими Қонунӣ ва шартномавии муносибатҳои меҳнатиро дар муқаррароту меъёрҳои моддаҳои даҳлдори КМ ҶТ дарёфтан мумкин аст.

Аз гуфтаҳои дар боло овардшуда ба ҷунин ҳулоса омадан мумкин аст, ки ду шарту талаботи ногузир ва доимӣ ҷой доранд, ки риояи бечунучарои муносибатҳои меҳнатӣ ҳангоми дар созишномаҳо, шартномаҳои колективӣ ва меҳнатӣ сабт намудани муқаррарот дар ҳусуси ҳуқуқу кафолатҳои иловагӣ барои кормандон ҳатмист.

Якум, мувофиқати пурраи онҳо ба муқаррарот ва меъёрҳои санадҳои меъёрии ҳуқуқии қувваи авлотари ҳуқуқидошта ва дуюм, тавассути шарту муқаррароти навину иловагии созишномаҳо, шартномаҳои колективӣ ва меҳнатӣ беҳтар намудани вазъи кормандон дар қиёс ба муқаррароти санадҳои қувваи авлотари ҳуқуқидошта.

Дар сурати риоя нашудани ин ду талабот шартҳо ва муқаррароти созишнома, шартномаҳои колективӣ ва меҳнатӣ беэтибор дониста мешаванд.



РАҲМАТОВА У.

Магистранти курси дуюми ихтисоси 240103, хуқуқи иқтисодии ДИС ДДТТ

ЗАМИНАХОИ ТАШАККУЛЁБИИ ДАВЛАТДОРИИ ТОЧИК ВА ИНКИШОФИ ХУҚУҚИ КОНСТИТУТСИОНИИ ОН

Соҳибихтиёр гаштани миллати тоҷик ва бунёди Ҷумҳурии Тоҷистон ҳамчун давлати ягонаи демократии нақши бунёдкоронаи Конститутсияи соли 1994 қайд кардан муҳим мебошад. Масъалаҳои муҳимтарини давлатдорӣ, ба монанди муайян кардани шакли идораи давлатӣ, шакли сохтори марзи давлатӣ ва сохтори марзию маъмурӣ, моҳият ва таъиноти рамзҳои давлатӣ; сохтори ҷамъияти ва ҳадафҳои асосии он, дар асоси равияҳои гуногуни сиёсӣ ва мағкуравӣ инкишоф ёфтани ҳаёти ҷамъияти; эътирофи инсон, хуқуқ ва озодиҳои он ҳамчун арзиши олӣ ва аз тарафи давлат риоя ва ҳифз гаштани хуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, эълон кардани соҳибихтиёрии ҳалқ ва шаклҳои амалӣ гардонидани он усули асосии ташкили ҳокимияти давлати донистани таҷзияи он ба се шоҳа, муқаррар кардани усули волоияти Конститутсия ва қисми таркибии низоми хуқуқии ҷумҳурӣ эълон гаштани санадҳои хуқуқии байнамилалие, ки Тоҷикистон онҳоро эътироф кардааст, муайян кардани сиёсати сулҳҷӯёнаи ҳориҷии Тоҷикистон, муқаррар кардани гуногуншаклии моликият ва кафолати баробарҳуқуқии онҳо ва ғайра маҳз бо роҳи дар Конститутсия муқаррар гаштан ва танзим ёфтани ҳислати ҳуқуқи-конститутсионӣ пайдо карданд. Тағийропазир донистани шакли идораи ҷумҳурӣ, тамомияти арзи, моҳияти демократӣ, хуқуқбунёдӣ ва иҷтимоии давлат аз ҳамин қабил меъёрҳои созанд мебошанд.

Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 1994 ҳамчун шиносномаи миллат ва давлати тоҷикон барои дар арсаи байнамиллали шинохтан ва дарки моҳияти он ҳамчун давлати демократӣ мусоидат мекунад. Барои дар заминаи демократии ташкил-кардани ҳокимияти давлатӣ ва ба роҳ мондани фаъолияти он конститутсия асоси устувори ҳуқуқӣ гардид. Ин омилҳо водор месозанд, нақши Конститутсия дар бунёду инкишофи давлати Тоҷикистон ҳарчи равшантар нишон дода шавад¹.

Ҳар як миллате, ки ба соҳибихтиёрии воқеӣ ноил гаштааст, ҳамаи қушиши ҳудро ба он равона месозад, ки заминаҳои давлатдории миллиро устувор гардонад. Ин заминанию асосҳо самтҳои гуногуни сиёсӣ, ҳуқуқӣ, иқтисодӣ, итимоӣ, фарҳангӣ, ҳарбӣ ва ғайра доранд, ки ҳар яки он бояд, миллат пешрав ва қобили ҳифзи манфиати хеш бошад. Муборизаи мунтазами сиёсии миллат дар шароити мувофиқи доҳилӣ ва байнамиллалӣ давра ба давра ногузир ба амалӣ гаштани соҳибихтиёрии он бурда мерасонад. Ва бунёди давлати миллӣ даст аввал бо санадҳои сиёсие, ки дар онҳо иродai миллат барои ташкили давлати миллии ҳуд ифода ёфтааст, эълон карда мешаванд. Ва минбаъд иродai сиёсии он шакли ҳуқуқӣ мегирад, асосҳои сохтори давлатӣ ва ҷамъияти бо забони қонун ифода ёфта, роҳу восита ва олоти ҳифзи онҳо муайян карда мешавад.

Айнан чунин раванди дурру дарози соҳибихтиёр гаштани миллати тоҷиква ба расмият даровардани давлатдории он аз солҳои бистуми асри бистум оғоз гардида, дар анҷоми ин аср ба камолот расид. Табиист, ки ин раванд аз оғоз то анҷом дар сохтори давлати шӯравии сотсиалистӣ сурат гирифта буд. Пайдоиши давлатдории навини тоҷик, ки натиҷаи амалӣ гаштани соҳибихтиёрии миллӣ мебошад, маҳз бо ҳамин омил вобастааст.

¹ Имомов А. Ҳуқуқи конститутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон. Китоби дарсӣ. Нашри дуюм. Бо тагириоту иловахо. - Душанбе: 2004. - С.59-69.



Таърихи пайдоиш ва инкишофи Конститутсия ва низоми қонунгузории Тоҷикистон ба давраҳои соҳибдавлат гаштани миллати тоҷик пайвастаанд. Ин даврабандӣ аз пайдоишу инкишоф ва таназзули ҳокимияти ўравӣ чудонопазиранд. Ба давраи ғалабаи инқилоби большевикӣ ва барпокардани ҳокимияти ўравӣ, ки дар конститутсияҳои Ҷумҳурии Федеративии Советии Сотсиалистии Россия (РСФСР) соли 1918 ва Иттиҳоди Ҷумҳуриҳои Советии Сотсиалистӣ (СССР) соли 1924 аз самти ҳуқуқӣ ба расмият дароварда шуданд, конститутсияҳои Тоҷикистон солҳои 1929 ва соли 1931 мувоғиқ меояд. Ба давраи барпоёбии соҳтори ҷамъияти сотсиалистӣ ва дар заминai ҳуд рушд ёфтани давлати ўравӣ, ки конститутсияҳои иттифоқии солҳои 1936 ва 1977 онро расмӣ гардониданд, конститутсияҳои Тоҷикистон солҳои 1937 ва 1978 рост меоянд¹. Ва ниҳоят, бе натиҷаи дилҳоҳ анҷом ёфтани ҳадафҳои ҳаёлии бунёди ҷамъияти ҳудидораи коммунистӣ васиёсати бозсозии соҳтори ўравӣ ба пошхӯрии давлати иттифоқии ўравии сотсиалистӣ сабаб шуд. Дар ҳамин замини соҳибихтиёрии миллати тоҷик ба монанди миллатҳои дигари ўравӣ шакли амалӣ гирифт ва давлати миллии Ҷумҳурии Тоҷикистон дар ҳаритаи ҷаҳон пайдо гардид.

Аз самти сиёсӣ ҳанӯз дар давраи дар ҳайати давлати Иттиҳодияи ўравӣ қарор доштан Тоҷикистон эълонгашти соҳибихтиёрии давлатии он бо роҳи аз тарафи мақомоти олии намояндагони ҷумҳурӣ қабул карда шудани Эломияи соҳибихтиёрии давлатӣ аз 24 августи соли 1990 ва дар таҳрири нав 9 сентябри соли 1991 аз нав тасдиқ гардидани он, моҳи декабри ҳамон сол пошхӯрдани давлати ўравӣ ва муттаҳидшудани як қисми собиқ ҷумҳуриҳои иттифоқӣ дар ҳайати Иттиҳоди Давлатҳои Мустақил - иттифоқӣ нави байнамилалӣ алоқаманд мебошад. Ба тарзи ҳуқуқӣ-конститутсионӣ ин раванд бороҳи дар солҳои 1989-1993 доҳил кардани тағйироту иловаҳо ба конститутсияи охирини давраи ўравии ҷумҳурӣ ва қабули Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 1994 расмӣ гардонида шуд.

Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 1994 заминаҳои асосии бунёди нав, соҳтори нави ҷамъиятиӣ, пайдоиши падидаҳои нави ҳуқуқӣ-коститутсионӣ, вазъи ҳуқуқии инсон ва шаҳрванд, тартиби интихобии ташкили мақомоти намояндагии ҳокимияти давлатӣ ва шаклҳои фаъолияти онҳоро муқаррар намуд. Асоси коститутсионии низоми нави қонунгузории ҷумҳурӣ муайян карада шуд. Ва дар ҳамин заминаҳо мақомоти ҳокимияти давлатӣ аз поён то боло интихоб ва ташкил карда шуданд. Аз рӯи усулҳои нав дастгоҳи давлатӣ ба фаъолият шурӯъ кард.

Раванди ноил гаштан ба соҳибихтиёрии ҷамъиятиӣ ба бунёди заминаҳои давлатдории миллатро муқобилистӣваҷанги бардавоми шаҳрвандӣ, ки барангезандагони он қувваҳои иртиҷоии доҳилӣ ва бештар душманони хориҷӣ буданд, ҳалалдор соҳтанд. Бо қурбониҳои бепоён, бо ҷустуҷӯи бардавоми роҳҳои ҳалли низои доҳилӣ карда шуд. Дастгоҳи давлатӣ ва соҳторҳои ҷамъиятиӣ-сиёсӣ ба фаъолияти мӯътадили созандагӣ оғоз карданд. Ва имрӯз ҳалқи ҷумҳурӣ дар пайи устуворгардонидани асосҳои давлатдории миллии ҳуд мебошад.

То имрӯз ба Конститутсияи соли 1994 аллакай се маротиба (солҳои 1999, 2003 ва 2016) тағйироту иловаҳои ҷиддӣ доҳил карда шуданд, ки амали онро фаъол гардонд. Онҳо ба ташаккул ва инкишофи падидаҳои ҳуқуқӣ-коститутсионӣ, ба мукаммал гаштани таҷрибай тадбикӣ ин падидаҳо мусоидат менамояд.

Аз ин рӯ, пайдоиш ва инкишофи давлатдории миллии Ҷумҳурии Тоҷикистон, таҷрибай сиёсӣ ва ҳуқуқӣ-конститутсионии расмӣгардонидани он, раванди қабул, амал ва такомӯлёбии конститутсияи ҷумҳурӣ, пайдоишу инкишофи падидаҳои конститутсионӣ таҳлил шудааст.

¹ Туманов А.И. Аз Республикаи автаномӣ ба Республикаи иттифоқии советии сосиалистӣ табдил ёфтани Тоҷикистон.- Сталинобод. 1955.- С.20-21.



РАЧАБОВ Ф.И.

Магистранти кафедраи ҳуқуқи судӣ ва назорати прокурории факултети ҳуқуқшиносии
ДДҲБСТ
E-mail: FRI-122994@inbox.ru

НАҚШИ САНАДҲОИ МЕЪЁРИИ ҲУҚУҚИИ БАЙНАЛХАЛ҆ҚӢ ДАР ҲИМОЯИ ҲУҚУҚУ ОЗОДИҲОИ ИНСОН ВА ШАҲРВАНД ВА БААМАЛБАРОРИИ АДОЛАТИ СУДӢ

Инсон, ҳуқуқ ва озодиҳои ў арзиши олӣ дошта, мавқеи марказиро дар ҳаёти ҷамъиятӣ ишғол менамояд. Ҷумҳурии Тоҷикистон давлати демократӣ, ҳуқуқбунёд ва дунявӣ буда, таъмини хифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрвандро кафолат додааст.

Дар таърихи инсоният аввалин маротиба ҳуқуқу озодиҳои инсон дар Эъломияи Куруши Кабир, ки таърихи 2500-соларо дорад кафолат дода шудааст, ки дар асоси он “хар кас озод аст, ҳар дину оинро, ки майл дорад, баргузинад ва дар ҳар ҷо, ки меҳоҳад, сукунат намояд ва ҳар гуна, ки мӯътақид аст ибодат кунад ва мӯътақидоти худро ба ҷо оварад ва ҳар касбу кореро, ки меҳоҳад, интиҳоб намояд, танҳо ба шарте, ки ҳаққи касеро поймол нанамояд ва зиёне ба ҳуқуқи дигарон ворид насозад”¹.

Дар замони мусоид санади умумиэтирофгардидае, ки тамоми ҳуқуқу озодиҳои инсонро дар ҳуд таҷассум намудааст, ин Эъломияи умумии ҳуқуқи башар ба ҳисоб меравад, ки 10 декабря соли 1948 аз тарафи Ассамблеяи Генералии Созмони Милали Муттаҳид қабул карда шудааст. Дар Эъломияи умумии ҳуқуқи башар 30 таркиби ҳуқуқу озодиҳои инсон кафолат дода шудааст, ки соҳтори Эъломияро ташкил медиҳад.

Меъёрхое барои хифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд дар пешбурди парвандаи ҷиноятӣ ва баамалбарории адолати судӣ пешбинӣ шудаанд, ки дар моддаи 3-и Эъломияи ҳуқуқи башар “ҳуқуқ ба ҳаёт, озодӣ ва даҳлнопазирии шахсӣ” кафолат дода шудааст, ки дар асоси он ҳар шаҳс озод ба дунё омада ҳеч қасро маҷбуран аз ҳаёт маҳрум кардан мумкин нест, ҳатто татбиқ намудани ҷазои қатл нисбати шаҳси ҷиноят содирнамуда. Ин моддаи Эъломия аз принсиipi инсондӯстӣ сарчашма мегирад, ки дар Оинномаи СММ ва дигар санадҳои байналмилалӣ дарҷ гардидаанд. Барои амалишавии принсиipi инсондӯстӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон ҷазои қатл дар асоси Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 15 апреля соли 2004, № 45 “Дар бораи боздоштани татбиқи ҷазои қатл”² ба мӯҳлати номуайян боздошта шудааст.

Дар моддаи 5-и Эъломияи умумии ҳуқуқи башар меъёре кафолат дода шудааст, ки дар асоси он ҳеч кас набояд таҳти азият ё муомила ва ҷазои саҳт, гайриинсонӣ ё таҳкиркунандаи шаъну шараф қарор дода шавад.

Тибқи Эъломияи умумии ҳуқуқи башар баҳри танзими принсиipi даҳлнопазирии шахсӣ дар моддаи 9 ҳудсарона дастгир, ҳабс ва ё бадарға намудани шаҳс манъ карда шудааст, инчунин эҳтимолияти бегуноҳии шаҳс кафолат дода шудааст (м.11)³.

¹ Эъломияи ҳуқуқи башари Куруши Кабир / [Маводи электронӣ] – Сомонаи расмии Ваколатдор оид ба ҳуқуқиинсон, www.ombudsman.tj (санаи муроҷиат 20.11.2019).

² Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 2004, № 7, мод. 452

³ Эъломияи умумии ҳуқуқибашар аз 10 декабря соли 1948. [Маводи электронӣ] – Сомонаи расмии Маркази миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон www.mmk.tj (санаи муроҷиат 20.11.2019).



Лекин Эъломияи умумии ҳуқуқи башар ҳамчун санади универсалии байналхалқӣ эътироф карда мешавад, меъёрҳои он хусусияти тавсияйӣ дорад.

Барои амалишавии меъёрҳое, ки дар Эъломияи умумии ҳуқуқи башар кафолат дода шудааст дар арсаи байналхалқӣ санадҳои алоҳида қабул карда шудаанд ба монанди Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ, Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва фарҳангӣ аз 16 декабря соли 1966. Меъёрҳои санадҳои зикргардида хусусияти ҳатмӣ дошта, давлатҳое, ки онро ратификатсия (эътироф, қабул ва тасдик) намудаанд ўҳдадор мешаванд, ки меъёрҳои онро бо қонунгузории дохиридавлатӣ мутобиқ намуда, амалишавии ҳуқуқу озодиҳои инсонро кафолат ва таъмин намоянд.

Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳамчун давлати соҳибихтиёр, демократӣ ва ҳуқуқбунёд қариб тамоми санадҳои байналхалқиро дар соҳаи ҳифзи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд амал мекунад, эътироф намудааст.

Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 13 ноябри соли 1998 ба Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ ҳамроҳ шудааст, ки аз 4 апрели соли 1999 эътибори қонунӣ пайдо кард. Дар паймони байналхалқӣ якчанд ҳуқуқҳои шахсии инсон дар соҳаи баамалбарорииadolati судӣ ва ҳифзи судӣ кафолат дода шудааст, аз чумла, ҳуқуқ ба ҳаёт (моддаи 6); ҳуқуқ ба озодӣ аз шиканча (моддаи 7); ҳуқуқ ба озодӣ аз ғуломӣ (моддаи 8); ҳуқуқ ба даҳлнопазирии шахсӣ (моддаи 9); ҳуқуқи эҳтироми шаъну шараф (моддаи 10); ҳуқуқ ба ҳифзи судӣ ва кафолати эҳтимолияти бегуноҳии шахс (моддаи 14).

Дар асоси талаботи моддаи 6 Паймони мазкур ҳуқуқ ба ҳаёт кафолат дода шудааст, ки дар асосион “ҳар кас ҳуқуқ ба ҳаёт дошта, даҳлнопазирии ҳаёти шахс тавассути қонун ҳифзи карда мешавад ва ҳеч кас наметавонад худсарона аз ҳаёт маҳрум карда шавад”¹.

Нисбати шахс дар ҳолатҳои содирнамудани ҷиноятҳои маҳсусан ҳавфнок мутобиқи қонунгузории ҷиноятӣ дар асоси ҳукми суди босалоҳият ҷазои қатл татбиқ карда мешавад, ба шарте муҳолифи Паймони байналхалқӣ ва Конвенсия дар бораи пешгирии ҷинояти қатли ом ва ҷазо барои он набошад.

Шахсе ки бо ҳукми қатл маҳкум шудааст, ҳуқуқ дорад баҳшиши гуноҳ ё тағиیر додани ҳукмро ҳоҳиш намояд. Давлатҳое, ки ҳукми қатлро бекор накардаанд, маҳдудиятҳо нисбати татбиқи ҷазои қатл ҷорӣ кардаанд, ки дар қисми 5 моддаи 6 Паймони байналхалқӣ нишон дода шудааст. Дар асоси он ҳукми қатл нисбати шахсони то синни 18-сола ва занони ҳомиладор татбиқ намешавад. Ҳеч кас набояд таҳти шиканча ё муомила ва ҷазои саҳт, гайриинсонӣ ё таҳқиркунандай шараф қарор дода шавад. Дар асоси Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ ва Конвенсияи зиддишиканча ва дигар намудҳои муносабат ва ҷазои бераҳмона, гайриинсонӣ ё таҳқиркунандай шаъну шараф нисбати шахс татбиқ намудани шиканча ва дигар муносбатҳои гайриинсонӣ раво дониста намешавад. Аз рӯйи мағҳуми шиканча, ки дар моддаи 1 Конвенсияи зиддишиканча шарҳ дода шудааст, ки субъекташ маҳсус, яъне, танҳо аз ҷониби кормандони мақомоти давлатӣ содир карда мешавад, зеро шиканча “ҳама гуна амале, ки ба воситай он ба ягон шахс қасдан ё бо дигар сабаби ба табъизи дорои ҳама гуна хислат асосёфта дарду азоби саҳт ё азоби ҷисмонӣ ё маънавӣ расонда мешавад, то ки аз ў ё аз шахси сеюм маълумот (баёнот) гиранд ё ўро ба

¹ Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ аз 26 декабря соли 1966 / [Маводи электронӣ] – Сомонаи расмии Маркази миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон www.mmk.tj (санаси муроҷиат 20.11.2019).



икрор шудан маҷбур созанд, ўро барои амалҳои содирнамудаи ў ё шахси сеюм ё барои гумонбар шуданаш дар содир намудани чиноятчазо диҳанд, инчунин ў ё шахси сеюмро тарсонанд ё маҷбур созанд, дар сурате, ки чунин дард ё азоб аз ҷониби шахси мансабдори давлатӣ ё шахси дигари расмӣ, ё бо шӯрангезии онҳо ё бо огоҳии онҳо ё розигии хомӯшонаи онҳо расонида мешавад”¹. Дар асоси талаботи моддаи 4 Конвенсияи зиддишиканча давлатҳои узв ӯхдадор карда мешавад, ки тамоми ҳодисаҳои шиканча тибқи қонунгузории чиноятӣ ҳамчун чиноят эътироф карда шуда, бо назардошти ҳавғонок будани онҳо ҷазои муносиб таъин намоянд. Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳамчун узви Конвенсияи мазкур ҳодисаи шиканҷаро ҳамчун таркиби чиноят дар моддаи 143¹ Кодекси чиноятӣ дар асоси ҚҖ ҔТ аз 16 апрели соли 2012, №808 ворид карда шудааст.

Тибқи маълумоти Прокуратураи Генералии Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 2018 оид ба эҳтимолияти шиканча 48 (с.2017 – 21) муроҷиат ба қайд гирифта шудааст, ки танҳо 4 ҳолат истифодаи шиканча тасдиқи худро ёфтааст. Вобаста ба ин ҳолатҳо тибқи моддаи 143¹ ҚҖ ҔТ Ҷумҳурии Тоҷикистон нисбати 8 нафар кормандони мақомоти ҳифзи ҳуқуқ (7 корманди ВКД ва 1 корманди КДАМ) 4 парвандаи чиноятӣ оғоз карда шудааст. Аз онҳо як парвандаи чиноятӣ бо фикри айборкуни йа суд ирсол карда шуда, 3 парвандаи дигар дар тафтишоти пешакӣ карор дорад².

Ҳар шахс ҳуқуқ ба озодӣ ва даҳлопазирии шахсӣ дорад, ҳеч касро ҳудсарона дастгир ва ҳабскардан мумки нест, ғайр аз асосҳое, ки дар қонун муайян карда шудаанд³. Ба ҳар шахси дастгиршуда ва ҳабсшуда ҳангоми дастгир шуданаш сабабҳои дастгир шудани ў фаҳмонда шуда, ҳар айбе, ки ба ў эълон карда мешавад, фавран ҳабар дода мешавад.

Тартиби дастгир ва ҳабс кардани шахсро Кодекси мурофиавии чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон⁴, Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи тартиб ва шароити дар ҳабс нигоҳ доштани гумонбаршуда, айборшаванда ва судшаванда”⁵ ва Даствурамал “Дар бораи дастгиркуни”⁶ пурра ба танзим даровардааст.

Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ муқаррар менамоянд, ки ҳамаи шахсони аз озодӣ маҳрумшуда ба муносибати инсонӣ ва эҳтироми шаъну шарафи ба шахсияти инсонӣ хос ҳуқуқ доранд. Қонунгузории иҷрои ҷазои чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон низ ба маҳкумшудагон муносибати эҳтиромонаи кормандони муассиса ё мақоми иҷроқунандай ҷазоро кафолат додааст.

¹ Конвенсияи зидди шиканча ва дигар намудҳои муносибат ва ҷазои бераҳмона, ғайриинсонӣ ё таҳқиқунандаи шаъну шараф аз соли 1984 / [Маводи электронӣ] – Сомонаи расмии Ваколатдор оид ба ҳуқуқиинсон, www.ombudsman.tj (санаи муроҷиат 20.11.2019).

² Маърӯзаи Ваколатдор оид ба ҳуқуқи инсон дар Ҷумҳурии Тоҷикистон барои соли 2018 / [Маводи электронӣ] – Сомонаи расмии Ваколатдор оид ба ҳуқуқиинсон, www.ombudsman.tj (санаи муроҷиат 25.11.2019). - С.25.

³ Моддаи 9 Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ аз 26 декабри соли 1966 / [Маводи электронӣ] – Сомонаи расмии Маркази миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон: www.mmk.tj (санаи муроҷиат - 20.11.2019).

⁴ Кодекси мурофиави чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 3 декабри соли 2009, №564 / Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2017, №1-2, мод. 4.

⁵ Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, соли 2011, № 6, мод. 433; с. 2013, №12, мод. 883; Қонуни ҔТ аз 15.03.2016 с., №1282; аз 14.05.2016, №1312.

⁶ Даствурамал “Дар бораи дастгиркуни” аз 24 ноябри соли 2012, № 5.



Дар асоси банди 2 моддаи 14 Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуки шаҳрвандӣ ва сиёсӣ омадааст: «Ҳар як каси ба содир намудани чиноят айбдоршаванд ҳақ дорад то вақте, ки гунахкории ӯ мувофиқи қонун исбот нашавад, бегуноҳ дониста шавад»¹.

Кумитай СММ оид ба ҳуқуки инсон дар Ичлосияи 90-уми худ аз 9-27 июля соли 2007, муқаррароти умумии № 32 ба моддаи 14 Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ қабул карда шудааст, ки дар асоси банди 4 ин санад моҳияти эҳтимолияти бегуноҳӣ ҳамаҷиҳата таҳлил карда шудааст. “Дар марҳилаи баррасии суди парвандаи чиноятӣ судшаванд набояд бо дастбанд ва зери панҷара, ҳамчун шахси ҳавфнок дар маҷлиси судӣ нигоҳ дошта шавад ва дар воситаи аҳбори омма паҳн намудани маълумот моҳияти эҳтимолияти бегуноҳии шаҳсро вайрон мекунад чунки эҳтимолияти бегуноҳии шаҳс то қувваи қонунӣ дар омадани ҳукми суд амал мекунад”².

Ҳамаи он санадҳои байналхалқие, ки дар он ҳифзи ҳуқуку озодиҳои инсон ва шаҳрванд кафолат дода шудааст, Ҷумҳурии Тоҷикистон онҳоро эътироф намуда, меъерҳои онро дар қонунгузории миллӣ ворид намудааст. Дар асоси қисми 3 моддаи 10 Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ва моддаи 10 Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи санадҳои меъерии ҳуқуқӣ”, санадҳои ҳуқуқии байналхалқие, ки Тоҷикистон онҳоро эътироф кардааст, қисми таркибии низоми ҳуқуқии Ҷумҳурии Тоҷикистон буда, ҳангоми мутобиқат накардани қонунҳои ҷумҳурӣ ба санадҳои байналхалқӣ меъерҳои санадҳои байналхалқӣ амал мекунанд³.

Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон кафолатдиҳандай ҳуқуку озодиҳои инсон ва шаҳрванд ба ҳисоб рафта, дар он ҳамаи он кафолатҳо, ки дар санадҳои меъерии ҳуқуқии байналхалқӣ пешбинӣ мекунад, инъикос карда шудааст. Конститутсия инсонро дар маркази ҳама гуна манфиатҳо қарор дода, муҳимтарин руҳҳои зоҳирёбии инсон – ҳуқуку озодиҳои онро ҳамчун арзиши олий эътироф намудааст (моддаи 5). Зоро бе арзиши олий Ҷумҳурии Тоҷикистон таъмини волоияти қадру мансалати он имконназарӣ аст. Таъмини волоияти мақоми инсон дар чомеа танҳо дар натиҷаи риояи волоияти ҳуқуку озодиҳо ва иҷрои масъулияти қонунӣ имконназарӣ мегардад. Давлат ҳуқуку озодиҳои инсонро арзиши олий эътироф дошта, ба мақомоти давлатӣ масъулияти таъмини онро вогузор менамояд, ба санадҳои меъерию ҳуқуқӣ ҳимояи ҳуқуқи озодиҳои инсонро ҳамчун маҳаки марказӣ ворид намуда, дигар низому принсипҳои давлатдориро дар атрофи он муттаҳид соҳтааст. Аз ин хотир, ҳамаи ҳуқуқҳои инсон, ки аз лаҳзаи таваллуд то дами марг барои мавҷудияти инсон аҳамияти хос дорад, дар Конститутсия ва дигар қонунгузории миллӣ кафолат дода шудааст⁴.

Дар асоси қисми 1 моддаи 14 Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳуқуку озодиҳои инсон ва шаҳрванд ба воситаи Конститутсия, қонунҳои ҷумҳурӣ ва санадҳои

¹ Паймони байналхалқӣ оид ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ аз 26 декабря соли 1966 / [Маводи электронӣ] – Сомонаи расмии Маркази миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон: www.mmk.tj (санаи муроҷиат 20.11.2019).

² Замечание общего порядка № 32, принятая Комитетом ООН по правам человека на девяностой сессии 9-27 июля 2007 г. статья 14 МПГПП. С.14-15.

³ Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 30 майи соли 2017, №1414 “Дар бораи санадҳои меъерии ҳуқуқӣ” / Аҳбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, с. 2017, № 5, қ.1, моддаи 271.

⁴ Раҷабов Ф.И. Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ва кафолати ҳуқуку озодиҳои инсон ва шаҳрванд / Маводи конференсияи донишкадавии илмӣ-амалий баҳшида ба 24-солагии Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон. - Ҳуҷанд, ҶДММ“МТҲ-Даврон”. 2018. - С.88-89.



хукуқии байналмилалие, ки аз тарафи Тоҷикистон эътироф шудаанд хифз гардида, бевосита амалӣ мешаванд¹.

Меъёрҳои санадҳои байналхалқӣ, ки дар қонунгузории мурофиавии чиноятӣ ҳамчун принсипҳои асосии баамалбарории адолати судӣ эътироф карда шудааст, дар Кодекси мурофиавии чиноятии Ҷумҳурии Тоҷикистон ҳамчун асосҳои роҳбарикунанда ба ҳисоб меравад.

Дар моддаи 10 КМЧ ҶТ эҳтироми шаъну шарафи шахс кафолат дода шудааст, ки вазифаи асосии шахсони мансабдор дар пешбуруди парвандai чиноятӣ эҳтиром, риоя ва хифз намудани хукуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд мебошад. Ҳеч кас набояд дар пешбуруди парвандai чиноятӣ таҳти зӯроварӣ, шиканча ва дигар муносибати бераҳмона ё пасткунандai шаъну шарафи инсонӣ қарор гирад.

Дар КМЧ ҶТ инчунин муқаррароте пешбӣ гардидааст, ки дар он даҳлнопазирии шахс (моддаи 11), хифзи хукуқу озодиҳои шахс ҳангоми пешбуруди парвандai чиноятӣ (моддаи 12), эҳтимолияти бегуноҳии шахс (моддаи 15) ва таъмини хукуқи ҳимоя ба гумонбаршуда, айборшаванда, судшаванда ва маҳқумшуда (моддаи 22) кафолат дода шудааст.

Дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи тартиб ва шароити нигоҳ дар ҳабс нигоҳдоштани гумонбаршаванда, айборшаванда ва судшаванда” низ меъёрҳо оид ба эҳтироми шаъну шараф, даҳлнопазирии шахсият, эҳтимолияти бегуноҳӣ ва принсиби башардӯстӣ (м.4) баҳшида шудааст, ки кормандони тавқифгоҳҳои тафтишотӣ ва нигаҳдории мувваққатӣ вазифадоранд риоя ва амалишавии онро таъмин намоянд.

Ҳамин тариқ, меъёрҳое, ки дар Эъломияи умумии хукуқи башар ва дигар санадҳои меъерии хукуқии байналхалқӣ оид ба хифзи хукуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд кафолат дода шудааст, давлатҳои аъзоро ўҳдадор менамояд, ки меъёрҳои онро дар қонунгузории миллӣ ҷорӣ намуда, иҷрошавии онро аз тарафи кормандони мақомоти таъқиби чиноятӣ назорат намояд. Дар рафти баамалбарории адолати судӣ шахсони мансабдор бояд кафолатҳои хукуқу озодиҳои инсон ва шаҳрвандро ҳамчун сарчашмаи асосӣ эътироф намуда, эҳтироми шаъну шараф, хифзи хукуқ ва эҳтимолияти бегуноҳии шахсро асоси роҳбарикунанда дар самти фаъолияти худ истифода баранд.

¹ Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 6 ноябри соли 1994 (бо тағириру иловаҳои соли 1999, 2003 ва 2016) / [Маводи электронӣ] – Сомонаи расмии Маркази миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон: www.mmk.tj.



РЕМИЗОВА Л.С.

Доцент кафедры управления и организации деятельности УИС,
Академия ФСИН России, кандидат юридических наук, майор внутренней службы
E-mail: leila.remizova@gmail.com

ХОДЧЕНКОВ Н.В.

Инспектор отдела безопасности ФКУ ИК-1 УФСИН России по Смоленской области,
лейтенант внутренней службы
E-mail: hod4enkov@bk.ru

БАРСУК В.В.

Инспектор отдела режима ФКУ СИЗО-1 УФСИН России по Республике Крым
и г. Севастополю, лейтенант внутренней службы
E-mail: vladimir_barsuk1996@mail.ru

ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ ПРИ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА, НАХОДЯЩИХСЯ В МЕСТАХ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ

В современном мире закрепление прав и обязанностей на законодательном уровне играет очень важную роль. Права и обязанности в своей совокупности образуют правовое положение лиц объединенных в определенные группы по различным основаниям. Так мы можем говорить о правовом положении граждан определенной страны, правовом положении работников какой-либо сферы деятельности, сотрудников правоохранительных органов и т.д. Данные группы людей могут быть объединены по различному квалифицирующему признаку, а может даже и не по одному. Так в данной статье рассмотрим правовое положение иностранных граждан, а также лиц без гражданства, которые отбывают уголовное наказание в местах лишения свободы.

Если рассматривать правовое положение осужденных в общем виде, то можем сказать, что под ним следует понимать некую совокупность прав и обязанностей определенной категории лиц, на которых распространяется закрепленные законом нормы. Правовое положение осужденного представляет собой некую разновидность специального правового статуса. Данный специальный статус возникает в связи с различными основаниями, одним из таких оснований является принадлежность лиц к конкретному государству, либо отсутствие такой принадлежности. Именно поэтому правовой статус иностранного гражданина и лица без гражданства относят к специальным правовым статусам, который имеет свои особенности.

Так, иностранным гражданином является лицо, которое имеет гражданства либо подданство другого государства, не является гражданином Российской Федерации. Основанием чего выступает документ – паспорт иностранного гражданина, а также другой документ в соответствии законодательством или международным договором.

Под лицом без гражданства понимается физическое лицо, которое не является гражданином Российской Федерации и не имеет доказательств принадлежности к гражданству либо подданству иного государства.



Так как число лиц, не имеющих гражданства, а также иностранных граждан отбывающих уголовные наказания в местах лишения свободы с каждым годом возрастает, то данная тема приобретает все большую актуальность¹.

В силу того, что к числу фундаментальных принципов уголовно-исполнительного законодательства относится принцип равенства осужденных перед законом, который определяет также и равенство осужденных граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства законодательством гарантируется пользование вышеназванными лицами естественными правами человека, а также условиями содержания на равное с гражданами Российской Федерации. Данное положение закреплено ч. 3 ст. 62 Конституции РФ, а также нормами Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации».

Уголовно-исполнительный кодекс РФ разработан с учетом рекомендаций международно-правовых актов. Поэтому правовое положение всех осужденных формируется с учетом требований международных стандартов обращения с осужденными.

На это обращает внимание и Концепция развития Уголовно-исполнительной системы до 2020 г. (далее – Концепция), в которой одним из основных направлений развития уголовно-исполнительной системы является обеспечение международных стандартов обращения с осужденными в местах лишения свободы и лицами, содержащимися под стражей. Следует обратить внимание на то, что одной из целей Концепции является гуманизация условий содержания лиц, заключенных под стражу, и лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы, повышение гарантii соблюдения их прав и законных интересов. При этом Концепция не разделяет осужденных по особенностям принадлежности их какому-либо государству или отсутствия таковой. Поэтому все ее положения, касающиеся вопросов правового положения осужденных, в полной мере распространяются на осужденных, являющихся гражданином другой страны или не являющихся гражданами ни одного государства.

Тем самым уголовно-исполнительное право, в нормах, регламентирующих порядок и условия исполнения и отбывания наказаний, основания и порядок освобождения от отбывания наказания, мы не найдем никаких особенностей в отношении лиц без гражданства и иностранных граждан.

Отметим, что для выполнения данного требования и соответствия принципу равенства осужденных перед законом, из норм уголовно-исполнительного законодательства, в частности из ч. 3 ст. 73 УИК РФ были исключены положения о направлении осужденных иностранных граждан и лиц без гражданства для отбывания наказания по месту нахождения соответствующих исправительных учреждений.

Права иностранных граждан отбывающих уголовные наказания в местах лишения свободы в основном содержаться в двух правовых источниках:

- Международные правовые акты закрепляющие права осужденных, к которым относятся Минимальные стандартные правила обращения с заключенным, Правила ООН, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы, Европейские пенитенциарные правила и т.д.

- Внутригосударственное законодательство закрепляющие права данной категории лиц. Отражающиеся в нормах Конституции РФ, в Уголовно-исполнительном кодексе РФ (далее – УИК), в Федеральном законе «О правовом положении иностранных граждан в Российской

¹Хван Т. С. Международные стандарты обращения с осужденными - иностранными гражданами и лицами без гражданства // Уголовно-исполнительное право. 2017. №2. - С. 18.



Федерации» и иных нормативных правовых актах, регулирующих вопросы правового положения иностранных граждан при исполнении отбывания уголовных наказаний¹.

Таким образом, УИК РФ в ч.3 ст.10 реализует в аспекте исполнения уголовных наказаний требования Конституции РФ. Так осужденные – иностранные граждане пользуются правами и несут обязанности, которые установлены международными договорами Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о правовом положении иностранных граждан, с изъятиями и ограничениями, предусмотренными уголовным, уголовно-исполнительным и иным законодательством Российской Федерации.

Помимо положения данной статьи, также УИК РФ закрепил в ч. 5 ст. 12 УИК РФ право дачи объяснения и ведения переписки иностранных граждан, обращение с заявлениями, жалобами и предложениями на родном языке, или любом другом языке которым владеет данной лицо, при необходимости УИК РФ разрешает пользоваться услугами переводчика. При этом ответ осужденному иностранному лицу должен следовать на языке обращения. В случае если отсутствует такая возможность, то ответ должен быть предоставлен осужденному в срок до семи дней, на государственном языке Российской Федерации с переводом на язык поступившего обращения. Обеспечение выполнения данного процесса ложится на учреждения или органы исполняющие уголовные наказания.

В этой же статье в части 9 закреплено право иностранного гражданина поддерживать связь с дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями своих государств в Российской Федерации. Что касаемо граждан, которые не имеют консульских учреждений и дипломатических представительств на территории Российской Федерации – с дипломатическими представительствами государств, взявшими на себя охрану их интересов, или с межгосударственными органами, занимающимися защитой указанных осужденных.

Вышеуказанные положения УИК РФ соответствуют нормам международного права, так в ст. 38 Минимальных стандартных правил обращения с заключенными установлено, что иностранным гражданам, находящимся в заключении, следует обеспечивать разумную возможность поддерживать связь с дипломатическими и консульскими представителями их страны. Заключенные, являющиеся гражданами стран, которые не имеют дипломатического или консульского представительства в данном государстве, а также беженцы и лица, не имеющие гражданства, должны иметь возможность поддерживать связь с дипломатическими представителями государства, взявшего на себя охрану их интересов, или же с любым национальным или международным органом, занимающимся их защитой. Аналогичное требование закрепляется Европейскими пенитенциарными правилами, а также Правилами Организации Объединенных Наций, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы.

Анализируя положения данных международных актов, мы пришли к выводу, что формы данного взаимодействия могут быть различны. Так, например, это может быть как письменное обращение осужденного в консульство, так и посещения консулами и послами мест лишения свободы с целью беседы с иностранным гражданином или лицом без гражданства, которое находится под охраной интересов данных представителей, помимо этого были предусмотрены нормами международного законодательства телефонные переговоры².

¹ Петрова И.А. Особенности правового положения осужденных иностранных граждан и лиц без гражданства // Проблемы укрепления законности и правопорядка: наука, практика, тенденции. № 5. 2012. - С. 318.

² Минсафина, С. Н. Правовое положение иностранных граждан и лиц без гражданства, отбывающие наказание в виде лишения свободы :авт.реф. Уголовно-исполнительное право /С. Н. Минсафина ; Науч. рук. В. Е. Южанин. - Рязань, 2009. -19 с.



Затрудняет реализацию указанных норм тот факт, что данные лица не всегда владеют государственным языком Российской Федерации, поэтому в местах лишения свободы должны присутствовать компетентные переводчики, которые будут способны оказать помощь с переводом на любой язык. Также УИК не закрепил конкретных условий, при которых осужденный вправе воспользоваться услугами переводчика.

На этом трудности связанные с языковым барьером между администрацией исправительного учреждения и осужденным иностранным гражданином не заканчиваются. Так в соответствии со ст.12 УИК РФ за данными лицами закреплено право писать обращения, заявления, ходатайства, письма и общаться на родном языке, что, казалось бы, вполне естественно и понятно. Но непонятным становится реализация требования ч. 2 ст. 91 УИК РФ, которое указывает на цензуру получаемых и отправляемых осужденными писем, телеграмм и почтовых карточек. Так же положения ст. 12 УИК РФ включают в себя ряд исключений содержащихся в ч. 4 ст. 15 УИК РФ в отношении каких лиц цензура не производится. В число лиц, в отношении которых цензура не производится, консулы и послы не входят, а это значит, что их переписка с иностранными гражданами подлежит цензуре. При этом срок осуществления цензуры, писем, карточек, телеграмм составляет не более семи рабочих дней, если они написаны на иностранном языке.

Из положений вышеуказанных норм УИК РФ вытекает большое количество неразрешенных вопросов, например, каков механизм реализации этого права, если осужденный пишет, например, на хинди, малайском, урду? Как поступить, если иностранный гражданин пишет часто на своем родном языке не только в посольство, но и своим родственникам, друзьям, близким? Как найти переводчика в столь короткое время, сотрудникам мест лишения свободы, чтобы реализовать это право осужденного?

Данные вопросы возникают при переписке осужденных иностранцев на иностранном языке, но также существует ряд вопросов, которые возникают при предоставлении права на телефонные разговоры осужденным иностранным гражданам с послами, консулами, родственниками.

Осложняет данную ситуацию еще тот факт, что исправительные учреждения имеют достаточно серьезную территориальную разбросанность, и в силу реализации принципа равенства осужденных перед законом они могут быть направлены для отбывания наказания по всей территории Российской Федерации.

Таким образом, считаем, что для ответов на данные вопросы необходимо решить проблемы правового и организационного характера. Уголовно-исполнительное законодательство должно содержать в себе ответы на все указанные выше вопросы, а также должны быть предусмотрены особые случаи, связанные с иностранными гражданами и лицами без гражданства. Вопросы обеспечения выполнения всех имеющихся в международном законодательстве форм взаимодействия осужденных с представителями посольств и консульств должны быть решены посредством законодательного закрепления в нормах УИК РФ положений об обеспечении исправительных учреждений переводчиками.

Также считаем необходимым дополнить ведомственное законодательство, Правила внутреннего распорядка исправительных колоний в части касаемо переписки, предоставления свиданий, телефонных разговоров иностранными гражданами.

Если рассматривать данную проблему с точки зрения организационного обеспечения, то целесообразнее было бы выделить отдельные исправительные учреждения, для содержания иностранных граждан, которое находилось бы вблизи столицы Российской Федерации или крупных городов, что позволило бы организовывать перевод писем, обращений, жалоб и заявлений осужденных, либо сократить время на предоставление перевода осужденным.



РЫБАЛКА Е.А.

Профессор кафедры гражданско-правовых дисциплин Ростовского юридического института МВД России (г. Ростов-на-Дону), доктор философских наук, профессор

E-mail: alena_61_rus@mail.ru

КОНЦЕПЦИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ МИГРАЦИОННОЙ ПОЛИТИКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: НОВЫЙ ЭТАП

Устойчивой тенденцией, характерной для мирового сообщества на современном этапе развития, является рост миграции населения. Данный вопрос актуален и для Российской Федерации.

Миграционные процессы в России приобрели масштабный характер. Одной из причин выступает хаотичность развития отечественного миграционного законодательства. Так к 2012 году были приняты более десятка федеральных законов, свыше ста действующих подзаконных актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, различных министерств и ведомств¹.

Несогласованность в нормативно-правовом регулировании миграционных процессов была обусловлена отсутствием стратегического видения целей и задач миграционной политики.

Важнейшим шагом на пути решения данной проблемы стало принятие Концепции государственной миграционной политики Российской Федерации (далее – Концепция), реализация которой включает в себя 3 этапа:

- 1) 2012 - 2015 гг.;
- 2) 2016 - 2020 гг.;
- 3) 2021 - 2025 гг.

К преимуществам данной Концепции относится конкретизация основных механизмов проведения миграционной политики².

Однако 31.10.2018 Президент Российской Федерации сообщил о подписании новой редакции Концепции³.

Ряд экспертов подвергли сомнению данное решение, поскольку выполнение предыдущей редакции Концепции еще не завершено.

Считаем необходимым отметить следующее:

1. В силу статей 11, 16, 18 Федерального закона от 28.06.2014 № 172-ФЗ «О стратегическом планировании в Российской Федерации» документы стратегического планирования в сфере социально-экономического развития и национальной безопасности требует обновления каждые шесть лет⁴.

Концепция – это документ стратегического планирования, разрабатываемый с учетом стратегий национальной безопасности и социально-экономического развития Российской Федерации. Следовательно, ее также необходимо «обновлять» каждые шесть лет.

¹ Мамонтова Э.А. Новая редакция концепции государственной миграционной политики РФ на период до 2025 года: новые акценты // Миграционное право. 2019. № 3. - С. 14-17.

² Концепция государственной миграционной политики Российской Федерации на период до 2025 г. (утв. Президентом Российской Федерации 13.06.2012) // URL: <http://kremlin.ru/events/president/news/15635>.

³ Выступление Президента Российской Федерации 31.10.2018 на VI Всемирном конгрессе соотечественников, проживающих за рубежом //URL:<http://www.kremlin.ru/events/president/news/59003>.

⁴ Федеральный закон от 28.06.2014 № 172-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О стратегическом планировании в Российской Федерации» // Российская газета. 2014. № 146; Российская газета. 2018. № 1.



2. Фактором, который также спровоцировал необходимость внесения поправок в Концепцию, является появление новых социально-экономических и geopolитических рисков для России.

В рамках одной государственной концепции невозможно учесть и спрогнозировать весь спектр изменений, происходящих в мире. Например, события, связанные с военными действиями на юго-востоке Украины. В связи с чем, требуется подвести предварительные итоги Концепции, на основании которых будут сформулированы новые цели, задачи, направления, адаптированные под новые реалии современной картины мира.

Следует отметить, что по основным показателям задачи первого этапа Концепции были выполнены. Например, наблюдается положительная динамика численности легально трудоустроенных мигрантов; установлено постепенное снижение нелегальной миграции и т.д. Кроме того, эффективно осуществляется государственная программа по оказанию содействия добровольному переселению в Российскую Федерацию соотечественников, проживающих за рубежом. Так в отчетный период было принято в гражданство Российской Федерации 525 тыс. человек¹.

Вместе с тем, достижение задач второго этапа не нашло своего фактического воплощения. По состоянию на 01.01. 2018 население России составило 146,9 млн. человек. Прирост населения за 2017 год составил 76,1 тыс. человек преимущественно за счет миграционного прироста.

Из анализа прогноза Росстата следует, что численность населения России за 2019-2035 гг. сократиться на 1,1 млн. человек, а численность трудоспособного населения – на 2,4 млн. чел. Миграционный прирост прогнозируется около 300 тыс. чел. в год².

3. Противоречие интересов государства и прав мигрантов определяет нескоординированность миграционных процессов в Российской Федерации.

В связи с этим возникла необходимость модернизации государственной миграционной политики путем создания условий для адаптации и интеграции мигрантов, защиты их прав и свобод.

Данные обстоятельства обусловили принятие новой Концепции на 2019 - 2025 годы³.

Необходимо подчеркнуть, что в основе данной Концепции лежит критерий «правильной миграционной политики», т.е. политики, в процессе реализации которой учитываются интересы группы, для которой она разработана.

В рамках проведения такой политики следует рассмотреть вопросы о политической дальновидности, экономической потребности государства и распространении культурного и научного наследия России.

Так В.П. Сальников и Е.А. Брылева отмечают, что современная «правильной миграционной политики» должна быть ориентирована на развитие трудовой миграции путем привлечения высококвалифицированных специалистов, а также образовательной миграции посредством модернизации программ обмена студентов⁴.

Следует отметить, что реализация миграционной политики осуществляется, в том числе в рамках федеральных округов. Так, например, в 2011 году Правительством Российской

¹ Мамонтова Э.А. Новая редакция концепции государственной миграционной политики РФ на период до 2025 года: новые акценты // Миграционное право. 2019. № 3. - С. 14-17.

² Росстат // URL: http://www.gks.ru/bgd/regl/b18_107/Main.htm.

³ Указ Президента РФ от 31.10.2018 № 622 «О Концепции государственной миграционной политики Российской Федерации на 2019 - 2025 годы» // Собрание законодательства РФ. 2018. № 45.

⁴ Сальников В.П., Брылева Е.А. Критерии «правильной миграционной политики»: отечественный и зарубежный опыт // Миграционное право. 2018. № 3. - С. 25 – 28.



Федерации была утверждена Стратегия социально-экономического развития Южного федерального округа до 2020 года, в которой был определен вектор развития данной административно-территориальной единицы, в том числе по вопросам миграционной политики.

Данный округ является одним из основных направлений миграционных процессов в силу исторических и природно-климатических причин, что приводит к усугублению нерегулируемой миграции малоквалифицированной рабочей силы.

Установлено, что в структуре миграции высока доля незаконных мигрантов. Незаконная трудовая миграция вызывает ряд острых проблем, которые в свою очередь негативно влияют на социально-экономическую, политическую и культурную жизнь как отдельно взятого округа, так и государства в целом.

САМАДОВ Б.О.

Мудири кафедраи хуқуқи соҳибкорӣ ва байналмилалии Донишгоҳи давлатии хуқуқ, бизнес ва сиёсати Тоҷикистон, номзади илмҳои хуқуқ, дотсент
E-mail: bakhtiyor_77@mail.ru

**МАСЪАЛАҲОИ ХУҚУҚИИ ҲИМОЯ ВА ДАСТГИРИИ
ДАВЛАТИИ СОҲИБКОРИИ ЗАНОН ДАР ҚОНУНГУЗОРИИ
МУОСИРИ ТОҶИКИСТОН**

Конунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон дар давраи истиқлолият оид ба бахши рушди иқтисодиёт, фаъолияти соҳибкории занон, ҷабҳаҳои гуногуни ин фаъолият даствадарҳои назаррасро ноил гардидааст.

Пас аз ба даст овардани Истиқлолияти Ҷумҳурии Тоҷикистон (9 сентябри соли 1991) ва бо қабул кардани Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон¹ (аз 6 ноября соли 1994) ба фаъолияти соҳибкорӣ, ташаккул ва рушди фаъолияти соҳибкорӣ асоси қонунӣ гузошта шуд. Дар ин ҷода, шарти конститутсионии озодии фаъолияти иқтисодӣ, соҳибкорӣ нисбати ташаккул ва рушди соҳибкорӣ дар Тоҷикистон яке аз шартҳои асостарин мебошад. Мутобики моддаи 12-и Конститутсияи Тоҷикистон фаъолияти иқтисодӣ, соҳибкории шахс, ҳамчун инъикосқунандай озодии ў, пеш аз ҳама, дар соҳаи баамал баровардани фаъолияти соҳибкорӣ маҳсус гардонида шудааст.

Қобили қайд аст, ки дар ташаккул ва рушди соҳибкории занон саҳм ва мавқеи мақоми қонунгузории қишвар назаррас аст. Бо қабул шудани як миқдор қонунҳои соҳаи фаъолияти соҳибкорӣ ва хочагидорӣ нақш, мавқеъ ва мақоми субъектони фаъолияти соҳибкорӣ, маҳсусан занон муайян карда шудааст.

Аз солҳои аввали соҳибистиклолии Тоҷикистон масъалаҳои рушди фаъолияти соҳибкорӣ, ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкории занон умуман иқтисодиёти қишвар зери диққати сиёсати Сарвари давлат, Ҳукумати Тоҷикистон қарор гирифтааст. Дар ин ҷода, Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ – Пешвои миллат, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон мӯҳтарам Эмомалӣ Раҳмон дар Паём иохирини худ аз 26 декабря соли 2018 ба Мачлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон ироа намудаанд: «Мо минбаъд низ мақоми занонро дар ҷомеа баланд бардошта, мавқеи онҳоро дар татбиқ исиёсати иҷтимоии давлат дастгирӣ менамоем.

¹ Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон. - Душанбе, Паёми Сомониён, 2017.



Дар замони соҳибистиклолӣ як қатор стратегияву барномаҳои давлатӣ дар ин самт амалӣ гардида, барои фаъолият изанон имкониятҳои васеъ фароҳам оварда шуданд.

Мо ба азму ирода ва масъулиятиносии занон ҳамчун нерӯи бузурги чомеа эъти-
моди комил дорем»¹.

Пайваста ба ин, дар Паёми худ ба Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон Пешвои
миллат ишора менамоянд, ки дастгирии соҳибкорӣ ва дар навбати аввал соҳибкории
истеҳсолӣ аз ҷумлаи самтҳои асосии фаъолияти сохтору мақомоти давлатӣ ба ҳисоб ме-
равад.

Ҳамин тавр, дар қонунгузории муосири Тоҷикистон мағҳуми фаъолияти соҳиб-
корӣ аввалин маротиба бо қабул карда шудани қисми якуми Кодекси граждании
Ҷумҳурии Тоҷикистон² (КГ ҔТ, аз соли 1999) асоснок карда шудааст. Мувофиқи
муқаррароти қисми 3 моддаи 1-и КГ ҔТ соҳибкорӣ фаъолияти мустақили ба тавакка-
лии худ амалишавандай шаҳсони ба ҷунин сифат бо тартиби муқаррар кардаи қонун ба
қайд гирифташуда мебошад, ки барои мунтазам ба даст даровардани фоида аз исти-
фодаи молу мулк, фурӯши мол, иҷрои кор ё расонидани хидмат равона карда шудааст.

Фаъолияти соҳибкорӣ аз самтҳои фаъолияти ҳочагидорӣ иборат буда, яке аз ху-
сусияти асосии он ба дастовардани фоида мебошад. Таҷрибаҳо шаҳодат медиҳанд, ки
як қатор субъектҳои ҳочагидор на барои ба даст овардани фоида, балки барои ҳаллу
фасл намудани вазифаҳои иҷтимоию иқтисодии худ таъсис дода шуда, фаъолият меба-
ранд.

Соҳибкорӣ ҷунин низоми ҳочагидориест, ки субъекти асосии онро соҳибкор ҳам-
чун кувваи ҳаракатдиҳанда ва миёнарав ишғол менамояд. Захираҳои моддӣ ва инсони-
ро ҳарҷӣ самаранок муттаҳид менамояд, ҷараёни истеҳсолотро ташкил намуда, дар асо-
си таваккалии соҳибкорӣ, ҷавобгарии иқтисодӣ барои натиҷаҳои соҳибкорӣ, яъне фо-
ида ба даст овардан идора менамояд³.

Дар танзими давлатӣ ва ҳуқуқии фаъолияти соҳибкорӣ, соҳибкории занон аз ҷум-
ла, масъалаҳои ҳимоя ва дастгирии давлатӣ ҷои асосиро ишғол менамояд. Дар қонунгуз-
зории муосир ҳамин ҷабҳаҳо инъикоси худро ёфтааст. Боиси қайдаст, ки меъёрҳои
қонунгузорӣ оид ба ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ муқаррароти асосӣ
пешбинӣ шудааст. Тавре бармеояд, ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ –
фаъолияти мақомоти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон, ки ба татбиқи ҷорабиниҳои
пешбининамудаи барномаҳои давлатӣ ва ҳудудии рушди соҳибкорӣ равона карда
шудаанд (моддаи 1-и Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи ҳимоя ва дастгирии
давлатии соҳибкорӣ»)⁴.

Чолиби қайд аст, ки соҳаи фаъолияти соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон
қонунгузории маҳсуси худро дорад ва бештари соҳаҳои ин фаъолият бо қонунҳо танзим
гардидаанд. Ба монанди «Дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ» аз соли

¹ Паёми Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон, Пешвои миллат, муҳтарам Эмомалӣ Раҳмон ба
Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз санаи 26.12.2018. // www.president.tj (санаи муроҷиат - 18.05.2019
с.).

² Кодекси граждании Ҷумҳурии Тоҷикистон (матни расмӣ). К.1, 2, 3. – Душанбе.: Қонуният, 2017.

³ Самадов Б. О. Ҳуқуқи соҳибкорӣ. Китоби дарсӣ, к. 1. – Ҳучанд: Ношир, 2018, - С. 8.

⁴ Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ» // Ахбори
Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, с. 2014, №7, к. 2, мод. 404; с. 2015, №3, мод. 216; Қонуни ҔТ аз
30.05.2017 с., №1436.



2014, «Дар бораи савдо ва хизматрасонии майшӣ»¹ аз соли 2013, «Дар бораи сармоягузорӣ»² аз 15 марта соли 2016 ва гайра. Дар оилаи қонунгузории соҳа Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон №89 аз 1 марта соли 2005 «Дар бораи кафолатҳои давлатии баробархуқуқии мардону занон ва имкониятҳои баробари амалигардонии онҳо»³ дохил карда мешавад.

Дар таъмини ҳимояи ҳуқуқ ва дастгирии давлатии соҳибкори занон Қонуни № 89 меъёрҳои дақиқро мустаҳкам кардааст. Яъне, қонуни мазкур муносибатҳои оид ба таъмини кафолатҳои конституцисионии баробархуқуқии мардону занонро дар соҳаи иҷтимоӣ, сиёсӣ, фарҳангӣ ва дигар соҳаҳо ба танзим медарорад ва амалигардонии имкониятҳои баробархуқуқии онҳоро муқаррар менамояд. Тавре дар моддаи 12-и Қонуни мазкур асоснок гардидааст, мақомоти ҳокимияти давлатӣ, мақомоти ҳудидоракуни маҳаллӣ ва роҳбарони ташкилотҳо, новобаста аз шакли моликият ва зифа доранд баробар дастрас будани захираҳои иқтисодии ҷамъиятро барои мардону занон, аз ҷумла, дастрас будани замин, дорои молиявӣ, кредитҳо, ҳамчунин фаъолияти соҳибкории озод, дигар хел фаъолияти бо санадҳои қонунгузорӣ манънашударо таъмин намоянд.

Қонунгузории соҳаи мазкур баҳри дар амал ба миён овардан ва рушди ҷомеаи гражданий равона карда шудааст. Дар ин ҷода тавре қайд карда мешавад, ки ташаккулёбии ҷамъияти гражданий дар Ҷумҳурии Тоҷикистон танҳо дар шароити мавҷуд будани меъёрҳои ҳуқуқие, ки ба рушди он мусоидат менамоянд, имконпазир аст⁴.

Ҳимоя ва дастгирии фаъолияти соҳибкорӣ, соҳибкории занон дар мазмуни меъёрҳои ин ғурӯҳи қонунҳо ҷойгир гардидаанд. Бештар аз ин, аввалин маротиба ишораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ дар Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 10 майи соли 2002 «Дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон» асоснок карда шуда буд.

Бо қабул шудани Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 26 июля соли 2014 «Дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ» қонуни пешина аз соли 2002 аз эътибор соқит дониста шудааст (моддаи 25-уми Қонун аз соли 2014). Тавре асоснок гардидааст, қонуни мазкур муносибатҳои ҷамъиятиро вобаста ба ҳимоя, дастгирии давлатӣ ва рушди соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон танзим намуда, кафолатҳои давлатии фаъолияти субъектҳои соҳибкориро таъмин мекунад. Бештар аз ин дар қонуни мазкур мағҳуми қонунии ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ муайян карда шудааст. Ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ, соҳибкории занон пеш аз ҳама ин фаъолияти мақомоти давлатӣ, ки ба татбиқи чорабиниҳои пешбининамудаи барномаҳои давлатӣ ва ҳудудии рушди соҳибкорӣ, дар ҳамаи соҳаҳои ҳоҷагии ҳалқ равона карда шудаанд.

Дуруст аст, ки қонун бояд, пеш аз ҳама, ба ҳифзу ҳимояи инсон ва ҳуқуқу озодиҳои ӯ равона карда шавад, мавқеи шахсро дар ҷомеа мустаҳкам намояд ва барои истифодаи

¹ Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи савдо ва хизматрасонии майшӣ» // Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 2013 №3 (1448), мод.186; с. 2014, №3, мод. 150; Қонуни ҶТ аз 8.08.2015с., №1216.

² Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи сармоягузорӣ» // Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон: соли 2016, №3, мод. 152.

³ Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи кафолатҳои давлатии баробархуқуқии мардону занон ва имкониятҳои баробари амалигардонии онҳо» // Ахбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон соли 2005, № 3, мод. 129.

⁴ Самадов Б. О. Поквиҷдонӣ ҳамчун унсури муҳими ҳуқуқии танзим ва татбиқи фаъолияти соҳибкорӣ // Ташаккул ва рушди иқтисод. Маҷмӯи мақолаҳо ва маърӯзаҳои конфронси илмию назариявии профессорону омӯзгорони ДИС ДДТТ, №17. Хуҷанд, 2015, с. 5.



нерӯи моддиву маънавии вай, зиндагии осуда ва озоду шоистаи шаҳрвандон дар чомеа мусоидат намуда, ташкили фазои мӯътадили соҳибкорӣ ва фаъолияти мунаzzами мақомоти давлат, корхонаҳо ва ташкилоту муассисаҳо замина гузорад.

Дар амал татбиқ намудани ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ, аз ҷумла соҳибкории занон бояд аз рӯи принсипҳои чомеаи гражданий ба роҳ монда шуда бошад. Аз мазмuni меъёрҳои моддаи 4-и Қонун дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ бармеояд: ба принсипҳои асосии ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон мансубанд:

- қонуният;
- шаффофияти фаъолияти субъектҳои соҳибкорӣ;
- баробарҳуқуқии ҳамаи субъектҳои соҳибкорӣ;
- кафолати ҳимояи хуқуқ ва таъмини фаъолияти озоди субъекти соҳибкорӣ;
- иштироки озоди субъектҳои соҳибкорӣ дар таҳияи лоихаи санадҳои меъёрии хукуқии ба манфиатҳои соҳибкорӣ даҳл дошта;
- афзалияти рушди соҳибкории хурд ва миёна.

Қобили қайд аст, ки дар замони истиқлолият, дар Тоҷикистон тамоми ҷараёни ба амал бароварда шудани фаъолияти соҳибкорӣ, ҷабҳаҳои ин фаъолият бо танзими давлат, ҳимоя ва дастгирии давлатӣ алоқамандӣ зич дорад. Дар ин бобат қонунгузорӣ маҳсус ишора менамояд, ки ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ аз ҷониби Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон, мақомоти ҳокимияти давлатӣ, мақоми ваколатдори давлатӣ ва мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти давлатӣ амалӣ карда мешавад (б. 1 моддаи 11-и Қонун дар бораи ҳимоя ва дастгariи давлатии соҳибкорӣ).

Мазмун ва мӯҳтавои меъёрҳои қонунгузории соҳаи мазкур маҳсус ҳавола ба ҳимоявадастгирии давлатии соҳибкорӣ (моддаи 11), ҳимояи хуқуқ ваманфиатҳои қонуни субъекти соҳибкорӣ (моддаи 12), самтҳои асосии дастгирии давлатии соҳибкорӣ (моддаи 18), дастгирии давлатии молиявии соҳибкорӣ (моддаи 19), кафолат аз даҳолат ба фаъолияти субъекти соҳибкорӣ (моддаи 22) ва ғайра меъёрҳоро оид ба рушди соҳибкорӣ дар Тоҷикистон танзим намуда, кафолатҳои давлатии фаъолияти субъектҳои соҳибкориро асоснок намудааст.

Бо ҳамин асосҳои хуқуқӣ фаъолияти соҳибкорӣ, соҳаҳои гуногуни он, аз ҷумла соҳибкории занон баҳри рушди фаъолияти иқтисодӣ пешбарӣ карда шудааст. Қайд кардан лозим меояд, ки тамоми соҳаҳо ва воситаҳои танзими давлатии фаъолияти соҳибкорӣ, ба монанди ташкили озодонаи фаъолияти соҳибкорӣ, аз ҷумла хурду миёна, истеҳсоли маҳсулот, пешкашнамоии кору хидматрасонӣ, баҳисобгирии муҳосибӣ, нарҳгузорӣ, қарздиҳӣ, таъмини сифати маҳсулот, кор ва хидматҳо, ҷалби сармоягузорӣ, фаъолияти иқтисоди хориҷӣ ва ғайра бо такмил додани қонунгузории ҷорӣ танҳо ба самти беҳбудӣ равона карда мешаванд.

Тавре аз қонуни ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ бармеояд, ба мисли дастгирии давлатии соҳибкорӣ дар самтҳои асосии зерин амалӣ мегардад:

- тақмили қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон оид ба масъалаҳои соҳибкорӣ;
- имконияти озодона амалӣ намудани ҳамаи намудҳои соҳибкорие, ки қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон пешбинӣ намудааст;
- ташкили марказҳои дастгирии давлатии соҳибкорӣ, бизнес-инкубаторҳо, паркҳои технологӣ, минтақаҳои озоди иқтисодӣ ва дигар шаклҳои инфрасоҳтори соҳибкорӣ (моддаи 18-и Қонун).

Татбиқи амалсозии меъёрҳои қонунгузории муосир, аз ҷумла ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ, тавре аз таҷрибаҳои фаъолияти соҳибкорон равшан мегардад, масъалаҳои муаммоҳои хукуқии ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ, соҳибкории



занон беҳбудиро тақозо дорад. Қонунузори чорӣ бо баробари ин самтҳои ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ бояд механизмҳои ба амал бароварда шудани ҳимояи воқеӣ ва дастгирии давлатии соҳибкориро тариқи амалисозӣ муайян менамуд.

Дар ин раванд, меъёрҳои банди 2 моддаи 11-и Қонун дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ ишора менамояд: Дастгирии давлатии соҳибкорӣ даршакли ҳуқуқӣ, ташкилӣ, молумулкӣ, молиявӣ, иттилоотӣ ва дигар шаклҳо амалий шуда, ба беҳтарнамудани шароити соҳибкорӣ ба низоми зерин асос меёбад:

- бақайдигирии соҳибкорӣ;
- андозбанӣ;
- иҷозатномадиҳӣ ва иҷозатдиҳӣ;
- санчиши фаъолияти субъектҳои соҳибкорӣ;
- бақайдигирии молу мулк;
- ҳисботдиҳӣ;
- танзими зиддиинҳисорӣ;
- содда намудани амалиёти воридотию содиротӣ бо назардошти санадҳои ҳуқуқии байнамилалии эътирофнамудаи Тоҷикистон;
- қарздиҳӣ;
- мораторияи санчиши фаъолияти субъектҳои соҳибкорӣ.

Ҳамаи ин самтҳои асосии дастгирии давлатии соҳибкорӣ тақозои замон буда мунтазам такомули қонунгузории ҷориро металабад. Чунончӣ, ниҳоди иҷозатномадиҳӣ ва иҷозатнокқунонӣ нисбати пеш бурдани самтҳои гуногуни фаъолияти ҳоҷагидорӣ, ҳамин хел оид ба санчиши фаъолияти субъектҳои соҳибкорӣ аз ҷониби мақомоти давлатии танзим ва гайра.

Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ» муқаррар намудааст, ки ҳимояи ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунии субъекти соҳибкорӣ бо яке аз ин роҳҳои зерин амалий карда мешавад:

– ба суд шикоят овардани мақоми ваколатори давлатӣ аз амали (беамалии) шахсони мансабдори мақомоти давлатӣ, ки ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунии субъекти фаъолияти соҳибкориро ҳалалдор мекунанд (моддаи 12-и Қонун).

Ба мазмуни ин меъёр ҷунин ҳолат мисол шуда метавонад, ки мақомоти давлатии гумruk аз болои амали шахси мансабдори мақомоти давлатии стандартонӣ оид ба сари вақт пешкаш накардан ҳуҷҷати тасдиқунандай маҳсулот, сертификати мутобиқати маҳсулот, пайваста ба ин тӯл қашидани ҷараёни барасмиятдарории гумрукии мол, бо мақсади ҳифзи ҳуқуқ ва манфиатҳои қонунии соҳибкор ба суд муроҷиат менамояд.

Дар радифи ин, тавре аз амалияи фаъолияти соҳибкории субъектони ватании фаъолияти иқтисоди ҳориҷӣ маълум мегардад ин меъёр камтар номувоғиқ мебошад. Зоро дар пешбури ҷараёни барасмиятдарорӣ, иҷозатномадиҳӣ ба фаъолияти соҳибкорӣ ҳуди шахсони мансабдори мақомоти давлат, ки фаъолияти озодонаи соҳибкориро ба танзим медароранд, ҳавасмандии калон доранд. Бе додани пора, “тӯхфаи пулӣ” дар лифофа ё дигар намуди хизматҳо ба шахсони мансабдори мақомоти давлатӣ, ки рушди фаъолияти соҳибкорӣ аз онҳо вобастагӣ дорад, пешрафти фаъолияти соҳибкорӣ боздошта мешавад, ё барои қатъ гардиданни фаъолият шароит месозад.

Ҷунин ҳулоса кардан месазад, ки татбиқи ҳуқуқии ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ, соҳибкории занон ҳавола ба меъёрҳои моддаи 12-и қонуни мазкур қариб аз ҷониби ҳамаи мақомоти давлатии танзими фаъолияти соҳибкорӣ, алалхусус мақомоти давлатии андоз беҳбудиро металабад.

Қайд кардан лозим аст, ки ҳамчун асоси қуввабаҳшанда дар ин ҷода мазмуни меъёрҳои моддаи 22-и Қонун «Дар бораи ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ»



баромад менамояд. Тавре муқаррар карда шудааст, дахолат, амали (бемалии) файриқонуни шахсони мансабдори мақомоти давлатӣ, мақомоти иҷроияи маҳаллии ҳокимияти давлатӣ, мақомоти давлатии назоратӣ ва санчишӣ, инчунин мақомоти ҳифзи ҳуқуқ ба фаъолияти хоҷагидории субъекти соҳибкорӣ манъ аст.

Дигар аз масъалаи ҳуқуқӣ, ки дар самти ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ, соҳибкории занон имрӯз ҷой дорад, ин татбиқи низоми ҷавобгарӣ мебошад. Дар қонунгузории мусир меъёри маҳсус муқаррар карда шудааст, ки дар асоси он шахсони воқеӣ, ҳуқуқӣ барои риоя накардан талаботи қонуни мазкур бо тартиби муқаррарнамудаи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон ба ҷавобгарӣ кашида мешаванд (моддаи 24-и Конун).

Дар доираи масъалаҳои ҳимоя ва дастгирии давлатии соҳибкорӣ ҷавобгарии ҳуқуқӣ яке аз самтҳои асосии пешбуруди фаъолияти соҳибкорӣ, аз ҷумла дар танзими давлатии фаъолияти соҳибкорӣ, дар назорати давлат дар соҳаи фаъолияти соҳибкорӣ ва ҳамчун ниҳоди мустақил баромад менамояд¹.

Дар замони мусир баҳри рушди фаъолияти соҳибкорӣ, соҳибкории занон шаффоф ба амал бароварда шудани ҷараёнҳои барасмиятдарории ҳучҷатҳо, иҷозатномадиҳӣ, иҷозатдиҳанд, сертификатсиякунонию стандартонӣ, ва гайра ба фаъолияти хоҷагидориро лозим аст, ки шартҳои зарурро барои мақомоти давлатии соҳавӣ, иҷозатномадиҳанд, ҷараёни танзими он низ дар қонунгузории ҷорӣ пешбинӣ мекард.

Бо мақсади дар амал татбиқ намудани меъёрҳои қонунгузории ҷорӣ ба меъёрҳои қонунҳои соҳа масъулият, ҷавобгарии мақомоти давлатии танзими фаъолияти соҳибкорӣ бояд ишора карда, ҳам шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ, ҳам шахсони мансабдори мақомоти давлат огоҳонида шаванд, ки агар талаботи қонуни мазкурро вайрон кунанд, тибқи қонунгузории Ҷумҳурии Тоҷикистон ба ҷавобгарӣ кашида мешаванд².

Албатта, баҳри дар амал дуруст ҷорӣ карда шудани ҷавобгарӣ дар соҳаи фаъолияти соҳибкорӣ, фаъолияти соҳибкории занон мувофиқи мазмуни меъёрҳои қонунгузорӣ, шахсони воқеӣ ва ҳуқуқӣ, мақомоти ваколатдори давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон, шахсони мансабдори он, бояд дар қонунҳо бо навиштаҷот муқаррар гардида бошанд.

Амалий гардонида шудани ҷавобгарӣ нисбати шахсони ҳуқуқӣ, соҳибкорони инфириодӣ, аз ҷумла давлат дар шахсияти шахсони мансабдорони мақомоти давлат яке аз шарти такомул ва рушди иқтисодиёт мебошад. Имрӯз зарурате ба миён омадааст, ки дар ҳамаи ин самтҳо масъулиятшиносӣ, ҳисси ҷавобгарӣ, дар роҳ надодан ба вайронкунии ҳуқуқ ва ӯҳдадориҳо қатъӣ ба амал бароварда шуда бошад

¹ Самадов Б.О. Ҷавобгарӣ дар соҳаи фаъолияти соҳибкорӣ: танзими давлатию ҳуқуқӣ ва татбиқи амалии онҳо: монография / Зери таҳрири д.и.х., проф. Ш. М. Исмоилов. – Ҳуҷанд, 2014, - С. 202.

² Самадов Б.О. Ответственность в сфере осуществления предпринимательской деятельности: проблемы и пути её правового обеспечения // Муаммоҳои рушди кооператсияи матлубот, соҳаи хизматрасонӣ ва соҳибкорӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон, конференси илмӣ-амалии чумхурияии профессорон ва устодони ДДТТ. - Душанбе, 2013, - С. 190.



САФАРАЛИЗОДА Д.С.
Мудири Бахши таъминоти ҳуқуқии Кумитаи кор бо ҷавонон ва варзиши назди Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон
E-mail: daler-safaraliev@mail.ru

РАВАНДҲОИ ҶАҲОНИШАВӢ ВА ВАЗӢИ МУОСИРИ ҲУҚУҚИ ИНСОН

Яке аз роҳҳои муҳими ҳимояи манфиатҳои миллӣ ва давлатӣ аз таъсири равандҳои ҷаҳонишавӣ ва мавҷҳои ҷараёнҳои номатлӯб ин таҳқими минбаъдаи пояҳои давлати демократию ҳуқуқбунёд ва ҷомеаи шаҳрвандӣ бо истифодাঈ васеъ аз дастовардҳои аҷододӣ ва арзишҳои миллӣ мебошад.

Эмомалӣ Раҳмон

Бо суръати баланд рушд намудани соҳаҳои иқтисод, фарҳанг ва сиёсати ҷаҳонӣ интегратсияи давлатҳоро ба миён оварда, омили мазкур дар навбати дигар ба пайдоиши падидай нав, яъне ҷаҳонишавӣ мусоидат менамояд. Дар шароити мусир равандҳои ҷаҳонишавӣ ҳусусиятҳои маҳсусро касб намуда, тамоми соҳаҳои фаъолияти ҷамъиятӣ ва давлатиро фаро гирифтаааст. Ҕомеаи башарӣ раванди мазкурро танҳо дар ду даҳсолаи охир дарк намуда, бо мақсади нигоҳдорӣ ва ҳифзи соҳибихтиёрий ва дигар арзишҳои миллию фарҳангӣ ҷорҷури намуда истодаанд.

Ҷаҳонишавии ҳуқуқи инсон, сиёсат, коммуникатсия, илм ва фарҳангни ҷаҳонӣ ба ҳамаи соҳаҳои муҳими ҳаёти имрӯза таъсири расонида, таҳдидҳои он дар сиёсати дохилии давлат, муносабатҳои байналхалқӣ ва равандаҳои глобалии сиёсии инкишофи ҷаҳонӣ, ба назар мерасад.

Ҷаҳонишавӣ ба радифи равандҳое, ки оқибатҳои ҷиддӣ ва ҳафнок барои тамоми инсоният дорад дохил шуда, хислати ҷараёни онро сифатнок пешгӯйӣ кардан гайриимкон аст. Дар замони имрӯза вазъияти байналхалқӣ мураккаб, пурпечутоб гардида, коста шудани мавқеи соҳибихтиёрий давлатӣ, афзудани муҳочират, таъсири давлатҳои абарқудрат ба давлатҳои хурду вобаста, низои фарҳангҳо, тағйирёбандагии ҷараёни меҳнат ва сармоя, ки оқибати бӯҳрони минтақавии иқтисодӣ дорад, мушоҳида карда мешавад.

Воқеан ҳам асри XXI- асри ҷаҳонишавӣ аст, аз ин раванд қанорачури намудан гайриимкон аст ва мебояд бо он муқовимат ва ё дигар ҷораҳои заруриро роҳандозӣ намуд. Мақсаднок ва бо дарназардошти манфиату арзишҳои миллию давлатӣ истифодан намудани равандҳо ва дастовардҳои мусирни ҷаҳонишавӣ метавонад ҷомеа ва давлатро аз таъсири манфии он дар қанор гузорад.

Ҷаҳонишавӣ (аз лот. *Globus* – курра ва фр. *global* - умумӣ) – раванди объективии ташаккулёбӣ, амалкунӣ ва инкишофи системаи нави умумиҷаҳонӣ дар асоси алоқаҳои мутақобила дар соҳаҳои иқтисодӣ, сиёсӣ, ҳуқуқӣ, фарҳангӣ ва дигар соҳаҳои ҷомеаи байналмилалӣ мебошад. Дар намуди нисбатан умумӣ «ҷаҳонишавӣ» ин гузариши проблемаҳои минтақавӣ ва миллий ба проблемаҳои умумиҷаҳонӣ ва ташаккулёбӣ муҳити нави хочагидорӣ, иҷтимоӣ, сиёсӣ, ҳуқуқӣ, табиию биологӣ ва глобалий мебошад. Агар ба таври мушахҳас қайд намоем, ҷаҳонишавӣ ин раванди ташаккулёбии воқеяти геоиқтисодии яклухт ва ягонаи ҷаҳонӣ аст¹.

¹ Корецкий В.А. Факторы и направления политической и экономической глобализации в современной России. – Москва., 2009. – С.27-28.



Таҳлили адабиёти илмӣ нишон медиҳад, ки аксари муҳаққиқони ватани ю хориҷӣ истилоҳи “чаҳонишавӣ”-ро бетафйир ҳамчун “глобализатсия” истифода менамоянд. Аз ҷумла, муҳаққиқони рус, фаронса, олмон, амрико, англия ва г. истилоҳи “глобализатсия”-ро бидуни тафйир дар корҳои илми-тадқиқотӣмавриди таҳқик қарор медиҳанд. Қайд намудан зарур аст, ки истифодаи истилоҳи “глобализатсия” аз тарафи муҳаққиқони ватани зиёд ба назар мерасад. Аз ҷумла, сиёsatшиносон бештар истилоҳи “глобализатсия”-ро истифода намуда, тарҷумаи онро бо забони тоҷикӣ дар шакли “чаҳонишавӣ” ҷандон мувоғиқи мақсад намешуморанд. Масалан ба андешаи муҳаққиқон Г. Муродова ва Ш. Саидҷаъфар “глобализатсия”-ро ҳамчун «чаҳонишавӣ» маънидод намуданд ҷандон дуруст нест. Зоро ҷаҳонишавӣ фаҳми маҳдудтари равандҳои глобаликунӣ буда, муносибатҳои байниҳамдигарии ҷомеа ва табиатро фарогир нест¹. Банда ба ақидаи мазкур ҷандон розӣ шуда наметавонад, зоро агар мо ба таҳлили луғавии қалимаи мазкур назар афканем дурустии тарҷума ва истифодаи қалимаи ҷаҳонишавӣ исбот мегардад. Луғатҳо ва фарҳанги истилоҳоти гуногуние, ки айни ҳол пешкаши ҳонандагон гардидааст истилоҳи мазкурро гуногун маънидод менамоянд. Фарҳанги тоҷикӣ-русии Пажуҳишгоҳи фарҳанги форсӣ-тоҷикӣ истилоҳи “глобализатсия”-ро ҳамчун «ҷаҳонигарӣ», «умумиқунӣ» ва «ҷаҳони кардан» баён менамоянд. Инчунин, истилоҳи «глобалий» маънои зуҳурот, рӯйдод ё иттиҳоди «ҳамаро фарогиранда», «умумҷаҳонӣ», «умумисайёравӣ» -ро дорад. Муҳаққиқон Ҷ. Фаффор ва С. Фатхулоев дар «Луғати қалимаву истилоҳоти нав» истилоҳи “глобализатсия”-ро дар маъноҳои «ҷаҳоншумулӣ», «ҷаҳонишавӣ», «ҷаҳонпайвандӣ», «сартосарӣ» ва «томгарӣ» маънидод менамоянд. Қобили зикр аст, ки мағҳумҳои ҷаҳонишавӣ, ҷаҳониқунӣ ва дигар истилоҳоти болозикр метавонад, мағҳуми глобализатсияро дар бар гирад. Мағҳуми глобализатсия дар забони англисӣ «globalization» ва русӣ «глобализация» бо як соҳтори талафузӣ ифода гардида, аз решаша «global», «глобальний» -умумӣ, ҷаҳонӣ ва пасванди пурракунандай решаша асосӣ «ation», «зация», ки маънои «...гардонӣ»-ро медиҳанд, шакли пурраро гирифтааст².

Равандҳои ҷаҳонишавӣ тамоюлҳои муҳолиф ва манфиро дар мамлакатҳои зиёд ба миён оварда, бештар ба ҷорӣ намудаи тарзи зиндагии гарб, фарҳанги оммавӣ ва намудҳои тафаккури гарб алақаманд аст. Воеан ҳам дар шароити муосир метавон таъсиroti зиёdi тамаддуни гарбро дар ҷаҳони исломӣ, шарқи дур, хиндуӣ, православӣ ва дигар фарҳанги гайригарбӣ мушоҳидӣ намуд³. Новобаста аз ин, давлатҳое, ки дар он дин ва фарҳанги исломӣ амал мекунад нисбати риояи арзишҳои исломӣ ва вазъи ҳуқуқии шаҳсият ҷораҳои зарурӣ андешаидар мешавад. Тавре Д.С. Сафаров қайд мекунад: «Дар зери таъсири ҷараёнҳои ҷаҳонишавӣ дар давлатҳои шомили фарҳанги ҳуқуқии мусулмонӣ ба проблемаҳои ҳуқуқи инсон аҳамияти зиёд дода шуда истодааст. Ба гуногунфирӣ ва муҳолифатҳо бобати универсализми ҳуқуқи инсон нигоҳ накарда, вазъи ҳуқуқии шаҳс дар ин давлатҳо рӯ ба беҳбудӣ дорад»⁴.

Дар ин замина, ибтидоии равандҳои ҷаҳонишавӣ ақидаҳои пешрафтии ҷамъият, ҳуқуқи инсон, озодии индивидуалии шаҳсият, инкишофи муносибатҳои бозорӣ дар иқтисодиёт, ақидаи ҷомеаи шаҳрвандӣ, давлати демократӣ ва давлати ҳуқуқбунёдро ба

¹ Ниг.: Муродова Г., Шоҳрухи С. Равандҳои глобализатсионӣ ва ояндаи давлатҳои миллӣ. – Душанбе., 2016. – С.5.

² Асламзода Н. Ҷаҳони муосир: Глобаликунӣ ва буҳрони асри XXI. // Паёми ДМТ. 2018. №1 (17). – С.261-267.

³ Василенко И.А. Политическая глобалистика. – М.: Логос, 2000. – С. 42.

⁴ Ниг.: Сафаров Д.С. Права человека и глобализация в контексте исламской правовой культуры: история и современность: дис. ... кан. юрид. наук: 12.00.01. – Душанбе, 2012. – С. 153.



миён гузашта, баъдан стратегияи ҷаҳонишавӣ рӯи кор бароварда мешавад. Ҷаҳонишавӣ ба падидай ҳуқуқи инсон ҳамчун ҳодисаи умумидошта такя намуда, дар қадом паҳнное зоҳир гардад, инсонро чун ҷенаки арзишҳо эътироф менамояд¹. Тавре Л.А. Петручак ибрози медорад: «Ба ҳайси яке аз ғояҳои асосии ҷаҳонишавӣ андешаи ҳуқуқи инсон баромад мекунад»². Ҷ. Саъдизода қайд менамояд, ки ҳам стандартҳои ягонаи ҳуқуқи инсон, ҳам механизмҳои миллӣ ва байналмилалӣ оид ба ҳуқуқи инсон ва ҳам худи падидай «ҳуқуқи инсон» ҳамчун илм ва фанни таълимӣ натиҷаи ҷараёнҳои глобализатсияи асри XX-XXI аст³. Н.В. Колотова чунин қайд мекунад: «Консепсияи ҳуқуқи инсон, бешубҳа маҳсули тамаддун ва фарҳанги гарб маҳсуб мёбад, аммо ба сифати шарти муҳим барои густариш ва ҳимояи худ даъвои умум дорад»⁴.

Дар ин замина, доктори илмҳои ҳуқуқшиносии Академияи ҳизмати давлатии Урал муҳаққиқ А.Н. Суконон қайд мекунад, ки ҷаҳонишавӣ дар соҳаи ҳуқуқи инсон дар се самт инкишоф ёфта истодааст: универсализатсия, минтақавиунонӣ (регионализатсия), концептуализатсия бо унсурҳои парадигмализатсия (намуна ба сифати ҳалли вазифаҳои таҳқиқотӣ)⁵. Инчунин, аз рӯи ақидаи ӯ, ҷаҳонишавии ҳуқуқи инсон на танҳо ба универсализатсияи ҳуқуқии инсон равона гардидааст, балки ба ташаккулдиҳии консепсияҳои минтақавиунонии ҳуқуқи инсон, меоварад. Дар баробари ин, сабаби асосии инкишофи параллелии универсализатсия ва минтақавиунонии ҳуқуқи инсон ин барҳӯрди тамаддунҳо, ки дар давоми ҳазорсолаҳои инкишоф, ки он консепсияи асосии ҳуқуқи инсонро кор карда баромадааст, баҳогузорӣ карда мешавад⁶. Дар ин замина, универсализатсияи ҳуқуқии инсон ҳамчун ҳусусияти муҳими ҷаҳонишавӣ арзёбӣ гардида, инсонро арзиши олӣ эътироф менамояд. Инчунин, ба ақидаи Д.С. Сафаров: «Ҳуқуқи инсон ҳамчун падидай нав ва ҷаҳонишавӣ ҳамчун ҷараёни муосири инкишофи ҷамъият имрӯз яке аз категорияҳои аз ҳама муҳими ҳуқуқӣ маҳсуб ёфта, баҳои объективона ва ҳамаҷонибаи илмиро талаб мекунанд. Онҳо ҳамчун зуҳуроти иҷтимоии тавъам ҳамдигарро мукаммал месозанд ва зоҳиран ҳангоми зарурат ба инкишоф ва паҳнкунӣ (весеъкунӣ)-и мутақобилаи ҳамдигар мусоидат менамоянд»⁷.

Маврид ба зикр аст, ки равандҳои ҷаҳонишавӣ дар асоси принципҳои демократӣ рушд намуда, ҳимояи ҳуқуқи инсонро яке аз роҳҳои муҳими расидан ба мақсад мавриди сӯистифода қарор медиҳад. Тавре ки муҳаққиқ А.Ф. Ҳолиқзода қайд менамояд: ҷаҳонишавӣ ҳамчун раванди ба манфиатҳои кишварҳои абарқудрат мусоидаткунанда ва ё дар атрофии арзишҳои муайян муттаҳидшаванда акнун ба сарҳади давлатҳои

¹ Ҳолиқов А.Ф. Асари зикргардида. – С.20.

² Ниг.: Петручак Л.А. Правовая культура современного российского общества: теоретико-правовое исследование. – М, 2007. – С. 251.

³ Ниг.: Саъдизода Ҷ. Ташаккулёбии фарҳанги ҳуқуқи инсон дар шароити эъмори давлати ҳуқуқбунёд дар Тоҷикистон. – Душанбе, 2017. – С.119.

⁴ Колотова Н.В. Влияние правовой культуры на осуществление прав человека. // Правовые культуры.

Жидковские чтения: Материалы Всероссийской научной конференции. – Москва, 25 марта 2011 г./Под ред. Г.И. Муромцева, М.В. Немыгиной. – М.: РУДН, 2012. – С. 47.

⁵ Колотова Н.В.Право и права человека в условиях глобализации/ /Государство и право. –М, 2006. – С.347

⁶ Ниг: Колотова Н.В. Право и права человека в условиях глобализации / /Государство и право. 2006. –№2. –С.167.

⁷ Ниг.: Сафаров Д.С. Права человека и глобализация в контексте исламской правовой культуры: история и современность. – Душанбе, 2015. – С. 184.



миллӣ на ба аслиха, балки бо «қанду шириниҳо», яъне бо домҳои муайяни хайрҳоҳона ворид мешавад¹.

Ч. Саъдизода равандҳои ҷаҳонишавиро омили асосии таъсиррасонӣ ба фарҳанги ҳуқуқи инсон эътироф намуда қайд менамояд, ки “ҷаҳонишавӣ ҳамчун падидай сиёсӣ-ҳуқуқӣ назар ба дигар омилҳои ташакулёбии фарҳанги ҳуқуқи инсон мағҳуми васеътар аст. Он метавонад омилҳое чун равандҳои ҳамгирой (интегратсионӣ) байни давлатҳо, барҳӯрди тамаддунҳо ва таъсири фарҳангҳо ба фарҳанги миллии ҳуқуқи инсон, масъалаи амалисозии принсипи умумияти (универсализми) ҳуқуқи инсон ва ғ.-ро низ дар бар гирад. Вокеан, фарҳанги ҳуқуқи инсон ҳамчун падидай нави ҳуқуқӣ ва дастоварди замони нав натиҷаи ҷаҳонишавист. Аз ин рӯ, амвоҷи пурталотуми ҷаҳонишавӣ минбаъд низ ба ташаккули он таъсир мерасонанд².

Дар баробари ин бояд нақши маҳсуси созиш ё гуфтугуи фарҳангири ҳамчун чораи асосии нигаҳдорӣ ва ҳифзи фарҳанги миллӣ эътироф намоем. Бо дарназардошти шабех будани соҳаҳои гуногуни ҳаёти ҷамъиятии ҳудуди давлатҳои Осиёи Марказӣ ташкили интегратсияи минтақавӣ дар ин минтақа ҳамчун механизми ҷавобӣ ба таъсироти манфии ин зуҳороти аср, баромад менамояд. Интегратсияи минтақавӣ агар аз як ҷониб барои зуҳури равандҳои ҷаҳонишавӣ мусоидат намояд аз ҷониби дигар чун воситаи ҳимоя аз таъсири манфии он арзёбӣ мегардад.

Ҷаҳонишавӣ ба амали шудани мақсадҳои вестернизатсионӣ ва пайдоиши фарҳангӣ таъмаддуни умумиҷаҳонӣ мусоидат намуда истодааст. Бидуни ягон шубҳа таҳқиқот нишон медиҳад, ки ба сифати чунин фарҳанг ва таъмаддуни умумиҷаҳонӣ ин фарҳани “тамадуни гарб” баромад менамояд. Тавре таҳқиқотҳо нишон медиҳанд муттаҳидшавӣ ва омезиши фарҳанг асосан бо воситаҳои коммуникатсияи оммавӣ, ҳусусан бо телевизион ва намудҳои гуногуни реклама амалий карда мешавад. Ғайр аз ин вусъатёбии озодии ҳаракат ва сайёҳӣ ба паҳншавии намунаҳои фарҳангӣ гарб дар тамоми ҷаҳон мусоидат намуда истодааст.

Бояд қайд намуд, ки ҷаҳонишавӣгояи ғайрирасмии сиёсӣ ва стратегияи ИМА гардид, ки он нақши ИМА-ро дар ҷаҳон муайян мекунад. Ҷаҳонишавӣ дар вазъияти кунунӣ ИМА-ро чун ягона давлати абарқудрат пешбарӣ намуда истодааст³. Имрӯз ИМА зери шиори мубориза барои ҳуқуқи инсон, ҳимояи арзишҳои гуманитарӣ ва бо суйистифода аз падидай демократия ба корҳои дохилии давлатҳо ва ба соҳибихтиёри давлатҳо мудоҳила карда истодааст. Мисоли равшани инро метавонем дар давлатҳои Ироқ, Сурия, Либия, Ҷумҳурии Исломии Афғонистон ва ғ., мушоҳида намоем.

Имрӯз дар ҷаҳон дар баробари ташкилотҳои бонуфузи байналмилалӣ ИМА ҳамчун давлати абарқудрат стратегияи рушди ҷомеаи байналхалқиро тарҳрезӣ ва тартиби истифодаи меъёрҳои санксионии (ҷазодиҳии) ҳуқуқи байналхалқиро имконияти муайян намуданро пайдо намудааст⁴. Имрӯз воқеиятҳои амалиётҳои таҷовузкорона ИМА ва нерӯҳои ҳарбии НАТО дар давлатҳои Афғонистон, Ироқ ва дигар давлатҳои ба он монанд ҳамчун омили таҳдид ба соҳибихтиёри давлатии мавҷудбуда, шинохта мешавад.

ИМА ба ҳуд нақши «сулҳоварро дар миқёси сайёра» қасб намуда, дар солҳои охир бе иҷозати СММ амалиётҳои дар давлатҳои назди Балкан (собиқ Югославия), Афғонистон ва Ироқ суратгирифтаро бо диди шаҳсии ҳуд ба роҳбарӣ гирифт, ки дар он

¹ Холиков А.Ф. Ҷаҳонишавӣ ва манфиатҳои давлати миллӣ. – Душанбе, 2009. – С.21.

² Саъдизода Ч. Ташакулёбии фарҳанги ҳуқуқи инсон дар шароити эъмори давлати ҳуқуқбунёд дар Тоҷикистон. – Душанбе , 2017. – С.119.

³ Бжезинский З. Выбор. Мировое господство или глобальное лидерство. – М., 2005. – С. 187-189.

⁴ Каламанова С.В. Суверенитет государства в условиях глобализации. – Москва, 2011. – С.123.



манфиатҳои ИМА (ичтисодӣ, чун дар Ироқ, геосиёсӣ, чун дар Косово)¹ ба ҷашм мерасад. Тавре таҷриба нишон медиҳат бе иҷозати СММ таъсиррасонии ИМА бар зидди давлатҳои ақибмонада, рӯ ба рушд, ки соҳибхтиёри онҳоро дар асл поймол мекунад, дар ҷаҳон таассуроти манфиро ба миён меоварад. Беҳуда нест, ки дар худи Америка шиорҳои «аз фоидай пешбари глобалий ба ҳукмфармои глобалий» садо медиҳанд². Ҳуқуқи баровадани ҳукмнома ба давлатҳои дигар ва ғасб намудани онҳо аз ҷониби ИМА ба воситаи докринаҳои «Ҳимояи демократия ва ҳуқуқи инсон» татбиқ мегардад. Тахмин меравад, ки ҳамагуна давлат бояд пеш аз ҳама сиёсати америкоиро пеш барад ва ба нақшаҳои геополитикии ИМА монеъ нашавад. Таҳқиқот нишон медиҳад, ки дар ҳолати риоя накардан ин талабот, сиёсати ин давлат ба таври фаврӣ гайриаслӣ ва худи давлат тоталитарӣ эълон карда мешавад³.

СЕМЕНОВ Е.А.

Старший преподаватель кафедры уголовного процесса Орловского юридического института
МВД России им. В.В. Лукьянова, кандидат юридических наук
E-mail: Semen_evge@mail.ru

ЗАДЕРЖАНИЕ КАК МЕРА УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ В РОССИИ

Проблемам задержания посвящено немало научных работ. Ряд вопросов процессуального регулирования задержания лиц по подозрению в совершении преступлений являются дискуссионными уже достаточно давно.

Обращаясь к содержанию понятия «задержание», нами были изучены их трактовки в уголовно-процессуальном законодательстве стран СНГ.

Мы рассмотрели определения задержания, приведенные в уголовно-процессуальных нормах Азербайджанской Республики (ст. 7.0.39)⁴, Республики Беларусь (ч.1 ст. 107)⁵, Республики Казахстан (ч. 1 ст. 128 УПК)⁶, Республики Таджикистан (ст. 91)⁷ и др.

¹ Смирнов С.В. Асари зикргардида. – С.156.

² Бжезинский З. Выбор. Мировое господство или глобальное лидерство. – М., 2005. – С. 188.

³ Пастухова Н.Б. Государственный суверенитет в эпоху глобализации // Журнал российского права. – М, 2006. № 5.(32). –34-38

⁴ Под задержанием понимается содержание лица в месте временного содержания с кратковременным ограничением его свободы в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством данной страны (См. Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики : утв. Законом Азербайджанской Республики от 14 июля 2000 г. № 907-IQ).

⁵ Под задержанием понимается фактическое задержание лица, доставление его в орган уголовного преследования и кратковременное содержание под стражей в местах и условиях, определенным законом (см.: Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь от 16 июня 1999 г. № 295).

⁶ Задержание по подозрению в совершении преступления - мера процессуального принуждения, применяемая органом уголовного преследования с целью пресечения преступления и разрешения вопроса о применении к нему меры пресечения в виде заключения под стражей или для обеспечения производства по уголовному проступку, по которому имеются основания полагать, что лицо может скрыться либо совершить тяжкое преступление (См.: Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июня 2014 г. № 231-V).

⁷ Задержание лица состоит в доставлении его в орган уголовного преследования и в кратковременном содержании под стражей в специальных местах, определенных законом и настоящим Кодексом. (см. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Таджикистан от 3 декабря 2009 года (ред. 02.01.2019 г.)



На основе этого мы можем сделать вывод, что российское определение задержания достаточно лаконичное, конкретное. Проанализированные определения задержания позволяют увидеть единобразный подход к представлению данной меры принуждения, указывая на кратковременность и цели ее применения. В то же время сами понятия и предельные сроки задержания, приведенные в данных понятиях, различаются.

Применение задержания предполагает лишение человека возможности передвигаться в пространстве по своему усмотрению, поэтому задержание относится к наиболее строгим мерам процессуального принуждения. Задержание, как и заключение под стражу, рассматриваются законодателем в качестве исключительных, крайних мер.

Задержание преследует цели обеспечить создание оптимальных условий для расследования уголовного дела в отсутствии препятствий, которые потенциально может чинить подозреваемый, а также если есть необходимость во временной, на период расследования уголовного дела, изоляции подозреваемого.

Будучи задержанным, подозреваемый не имеет возможности скрыться, уничтожить доказательства, повлиять на третьих лиц, в том числе с целью дачи ими определенных, нужных ему показаний. Возможность совершить новое преступление в условиях изолятора временного содержания полностью, безусловно, не исключается, но максимально минимизируется.

Кроме того, задержанный не имеет возможности законным способом распорядиться своим имуществом, что актуально в отношении преступлений, сопряженных с причинением материального ущерба потерпевшему и необходимостью его возмещения.

Существующие в действующем УПК РФ формулировки оснований для задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, существенно расширены по сравнению с теми, которые использовались ранее. Например, потерпевший, который не присутствовал при совершении преступления (например, кражи), может прямо указать на лицо, как на совершившее преступление, и это будет являться основанием для задержания только тогда, когда имеются иные данные (объяснения очевидцев, показания свидетелей, заключение экспертизы и т.п.), подтверждающие причастность лица к совершению преступления. Тем не менее, указание потерпевшими и свидетелями на данное лицо, как совершившее преступление, по нашему убеждению, должно быть облечено в процессуальную форму. При этом, согласно ст.75 УПК РФ, показания, основанные на догадке, предположении, слухе, являются недопустимыми доказательствами.

Некоторые исследователи расценивают эти изменения как уменьшение объема гарантий соблюдения прав и законных интересов человека.

Задержание, в числе прочего, может преследовать цели обеспечения присутствия лица при избрании ему меры пресечения в виде заключения под стражу, поскольку риск того, что человек скроется, велик. Конечно, найти скрывшегося возможно и позже, путем его объявления в розыск и использования соответствующих оперативных мер, однако длительность процесса может многократно увеличиться, в том числе и сроки расследования уголовного дела.

Отсюда можно сделать вывод, что задержание лица с целью пресечения потенциальной или реальной попытки сбежать, скрыться от правосудия, обоснованно и не умаляет гарантированных государством прав подозреваемого.

Порядок применения такой меры процессуального принуждения, как задержание, регулируется положениями статьи 92 УПК РФ. По смыслу данной нормы понятие «задержание» как процессуальная мера и «задержание» как момент, когда человек фактически лишается



свободы передвижения, следует различать, они неоднородны, в то же время сорока восьми часовой срок задержания исчисляется исходя из задержания фактического¹.

О задержании составляется протокол. Протокол задержания должен быть составлен в срок не позднее трех часов после доставления подозреваемого в орган дознания или к следователю.

При составлении протокола задержания следует отметить некоторые недостатки, происходящие на практике. Так, в частности, не соблюдается требование об указании мотивов задержания, которые требует ч. 2 ст. 92 УПК РФ (мотивы были нами проанализированы в проведенном исследовании²). Считаем, что следует обращать внимание на данные факты, так как на них обращают внимание защитники подозреваемых и подвергают сомнению законность протокола задержания.

Производство личного обыска в ходе задержания осуществляется по необходимости. Обычно лицо, в отношении которого составляется протокол, уже ранее подвергается такому действию, как личный досмотр, и производство обыска в этой связи становится не нужным.

Полагаем, понятие «задержанный» равноценно понятию подозреваемый, поскольку статус возникает с момента задержания.

Предельный срок задержания в соответствии с российским уголовно-процессуальным законодательством установлен 48 часов (п.11 ст.5 и ст. 48 УПК РФ). В соответствии с п.3 ч.7 ст.108 УПК РФ суд вправе продлить срок задержания до 72 часов с момента вынесения судебного решения по ходатайству одной из сторон для представления ею дополнительных доказательств обоснованности или необоснованности избрания меры пресечения в виде заключения под стражу или согласно ч.7 ст. 106 УПК РФ до внесения залога. Соответственно, многие правоприменители правильно полагают, что инициатива продления срока задержания может исходить и от следователя, дознавателя, а решение, конечно же, принимается не следователем, а судом.

При этом в законе также отмечается, что продление срока задержания допускается при условии признания судом задержания законным и обоснованным (п.3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ).

Если в течение 48 часов с момента задержания постановление судьи о применении к подозреваемому меры пресечения в виде заключения либо о продлении данного срока не поступит, то подозреваемый немедленно освобождается. Об этом (в соответствии с ч. 3 ст. 94 УПК РФ) начальник места содержания подозреваемого уведомляет орган дознания (следователя), в производстве которого находится уголовное дело, а также прокурора.

Кроме оснований задержания, правоприменителям, при осуществлении исследуемой нами меры принуждения, следует соблюдать установленные законом условия задержания, неисполнения которых может повлечь признание принудительных начал следователя (дознавателя) незаконными.

Первое из условий вытекает из содержания ч. 1, 1.1 и 4 ст. 92 УПК РФ. Часть 1 указанной статьи говорит о том, что подозреваемому должны быть разъяснены права, предусмотренные ст. 46 УПК РФ. Исходя из этого, а также самого названия данной меры принуждения, становится очевидно, что задерживаться должен именно подозреваемый. Данный статус лица может иметь только при возбужденном уголовном деле, а в противном случае лицо будет

¹ Более подробно, см.: Семенов Е.А., Золочевская Л.С. Задержание: как исчислять срок и что писать в протоколе / Е.А. Семенов, Л.С. Золочевская // Уголовный процесс. 2019. -№ 2 (170). - С. 72.

² Уголовно-процессуальные аспекты задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления : учебно-практическое пособие / Гришин А.В., Семёнов Е.А., Ветрова О.А., Гришина Е.Б., Золочевская Л.С. – М.: Юрлитинформ, 2019. Сер. Уголовный процесс. - С. 12-19.



являться заподозренным¹. О том же говорит ч. 1.1 ст. 92 УПК РФ, которая предусматривает наличие защитника при задержании подозреваемого. Статус защитника появляется аналогичным образом – только после возбуждения уголовного дела.

Второе условие прямо вытекает из положений ч. 1 ст. 91 УПК РФ, где сказано, что задержать лицо по подозрению в совершении преступления вправе орган дознания, дознаватель и следователь. Это по сути является логичным продолжением первого из условий.

Третье условие подразумевает требования, которые предъявляются гл. 4 УК РФ. Иными словами, раз объект задержания является подозреваемым в совершении преступления, то он должен отвечать требованиям субъекта преступления, которые определены уголовным законодательством. То есть может быть задержано вменяемое физическое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности.

Четвертое условие указано в ч. 1 ст. 91 УПК РФ. Данное условие исходит из принципа гуманизма уголовного судопроизводства, чтобы исключить в отношении задерживаемого лица ограничение прав и свобод, строгость которых не соответствует тяжести совершенного им деяния.

Пятое условие исходит из смысла оснований задержания подозреваемого как таковых. Потому что только при наличии сведений, перечень которых дан в ст. 91 УПК РФ, лицо может быть задержано законно и обоснованно.

Шестое условие исходит из двух положений уголовно-процессуального права. Во-первых, следует обратиться к п. 1 и 2 ч. 1 ст. 94 УПК РФ. Из их содержания следует, что если лицо было освобождено после задержания и подозрение в отношении него не подтвердилось или нет оснований для его содержания под стражей, это говорит о нецелесообразности и неправомерности дальнейшего ограничения прав и свобод лица посредством задержания. Таким образом, повторное задержание лица без необходимости заключения его под стражу будет свидетельствовать о том, что должностное лицо, в производстве которого находится уголовное дело, не смогло с первого раза должным образом разобраться в причастности лица к совершению преступления. Во-вторых, исходя из положений п. 11 ст. 5 УПК РФ и ч. 2 ст. 94 УПК РФ, лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов, а по их истечению оно подлежит освобождению, если в отношении него не была избрана мера пресечения, связанная с лишением свободы. С учетом того, что УПК РФ не содержит норм о возобновлении 48-часового срока при повторном задержании, а при первом задержании, скорее всего, значительная часть этого срока истечет, то получится, что при повторном задержании будет превышен указанный срок, что является нарушением уголовно-процессуального законодательства.

Таким образом, условия задержания подозреваемого – это обязательные требования, предъявляемые уголовно-процессуальным законом, выполнение которых позволяет произвести задержание подозреваемого.

Помимо оснований и условий, важным элементом института задержания подозреваемого являются мотивы задержания, которые упоминаются в ч. 2 ст. 92 УПК РФ. Данная статья предписывает указывать в протоколе задержания подозреваемого мотивы его задержания. Для выполнения указанных уголовно-процессуальных требований необходимо понимать, что же является мотивами задержания подозреваемого.

Изучив разные точки зрения на понятие мотива задержания¹ подозреваемого, становится очевидным, что это некие обоснованные опасения следователя или дознавателя о том, что

¹ Сопнева Е.В. Развитие представлений о заподозренном лице / Е.В. Сопнева // Актуальные проблемы российского права. 2014. № 11. С. 25-68.



лицо, оставаясь на свободе, может заниматься противозаконной или препятствующей расследованию деятельностью, что побуждает применить к данному лицу задержание.

Несмотря на то, что мотивы задержания подозреваемого, как и любые мотивы вообще, носят субъективный характер, важно понимать, что они основаны на объективных фактах, говорящих о достаточно высокой вероятности ожидать от лица действий, нарушающих закон или нормальный ход расследования. Таким образом, мотивы задержания подозреваемого дополняют и подкрепляют собой основания задержания подозреваемого.

Существуют разные мнения о том, какие конкретно имеются мотивы задержания подозреваемого, но все они по своей сути являются вариациями трех наиболее важных. То есть мотивами задержания подозреваемого являются основанные на материалах уголовного дела опасения, что подозреваемый, находясь на свободе: 1) скроется от органов дознания либо предварительного следствия; 2) будет заниматься преступной деятельностью; 3) воспрепятствует установлению обстоятельств совершенного преступления.

Мотивами задержания, по мнению большинства опрошенных, является пресечение попытки подозреваемого скрыться от органов предварительного расследования или суда – 52,6 % случаев, в 13,2 % случаев – пресечение попытки подозреваемого воспрепятствовать установлению объективной истины по уголовному делу (путем угроз свидетелю и другим участникам уголовного процесса); 10,5 % – обоснованные сомнения в том, что подозреваемый может совершить другое преступление; в 7,9 % случаев – пресечение попыток лица уничтожить следы преступления, пресечение совершающегося преступления или попытки подозреваемого продолжать в дальнейшем преступную деятельность, что мотивирует на своевременное решение вопроса об избрании в отношении задержанного меры пресечения в виде заключения под стражу².

Подводя итог, следует отметить, что, несмотря на то, что в УПК РФ напрямую закреплены только основания задержания подозреваемого, не меньшую значимость имеют условия и мотивы задержания подозреваемого, дополняющие основания. Находясь в тесной взаимосвязи, все три элемента может и несколько усложняют принятие решения о применении такой меры принуждения, как задержание подозреваемого, но в то же время делают все ограничения прав и свобод лица, создаваемые данной мерой, всецело обоснованными и справедливыми с точки зрения закона.

¹ Ксендзов Ю.Ю. Задержание и заключение под стражу подозреваемого: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2010. С. 20; Ольшевский А.В. Задержание подозреваемого как мера уголовно-процессуального принуждения. М., 2006. С. 5. и др.

² В рамках осуществления исследования по вопросам оптимизации применения меры процессуального принуждения в виде задержания в 2018 было проведено анкетирования сотрудников органов предварительного расследования: ГУ МВД России по Воронежской области (46 человек), УМВД России по Липецкой области (144 человека), УМВД России по Курской области (21 человек), УМВД России по Брянской области (78 человек), ГУ МВД России по г. Москве (дознание) (85 человек), СЧ ГСУ ГУ МВД России по г. Москве (следствие) (53 человека), Следственных подразделений ГУ МВД России по г. Москве (следствие) (118 человек), Управление экономической безопасности и противодействия коррупции, УРЛС ГУ МВД России по Московской области (37 человек).

**СМАГЛЮК О.А.**

Аспирант кафедры уголовно-правовых дисциплин и судебных экспертиз
Донецкого юридического института МВД Украины
E-mail: smaglyuk2803@gmail.com

ПОЛОВАЯ НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ КАК ОБЪЕКТ УГОЛОВНОГО ПРАВОНАРУШЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТАТЬЕЙ 155 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА УКРАИНЫ

Половая свобода и половая неприкословенность занимают особое место среди личных прав человека. Это связано с моральными принципами, поскольку такие противоправные действия причиняют потерпевшему глубокие психологические травмы, а часто и физический вред здоровью.

Гарантия защиты права на свободу и личную неприкословенность закреплена во Всеобщей декларации прав человека, Международном пакте о гражданских и политических правах, Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, Декларации о ликвидации насилия в отношении женщин и детей, а также в ст. 29 Конституции Украины, которая гарантирует, что каждый человек имеет право на свободу и личную неприкословенность.

Раздел IV Особенной части УК Украины устанавливает ответственность за посягательство на половую свободу и половую неприкословенность, особенное внимание среди которых мы бы хотели уделить половому сношению с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста.

Исследователями отмечается о чрезвычайно высоком показателе латентности преступлений против половой свободы и половой неприкословенности. Преступления, расположенные в Разделе 4 Уголовного кодекса Украины, имеют высокую латентность – около 90%. Что же касается ст. 155, то зарегистрировано таких преступлений лишь около 2% случаев. Так, в частности, за 9 месяцев 2019 года в Едином Государственном реестре судебных решений Украины вынесено судами первой инстанции 57 приговоров, среди которых по ст. 155 – только 2. Согласно данным Генеральной прокуратуры за указанный период вынесено 17 обвинительных приговоров.

Огромное значение при квалификации противоправных действий, посягающих на половую свободу и половую неприкословенность, имеет объект преступления. Это положение касается и предмета нашего исследования – полового сношения с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста.

Прежде чем рассмотреть объект преступления, предусмотренного ст. 155 УК Украины, необходимо рассмотреть понятие объекта преступления с точки зрения теории уголовного права.

Проблема объекта преступления остается актуальной, поскольку среди ученых не сложилось единого его понятия. В последние годы в научной доктрине вопросу объекта преступления посвящены научные труды В. И. Борисова, О.Н.Готина, Н. И. Коржанского, Ю.О.Кучера, Л.С.Белогриц-Котляровского, Б. С. Никифорова, П. С Матишевского, А. А. Пионтковского, Н. Д. Сергиевского, М. С. Таганцева, Я. В. Тация, О.Л. Тимчука, С. В. Чмута, А. П. Шеремета и др.

Наиболее распространенной является теория объекта преступления как общественных отношений, которая была основана в 1925 году А. А. Пионтковским, который исходя из об-



шего учение о преступлении, указывал, что «объектом любого преступного посягательства выступают общественные отношения, охраняемые аппаратом уголовно-правового принуждения»¹.

Рассматривая общественные отношения как объект преступления, обоснованной является позиция В. Я. Тация, который считает, что, совершая преступление, осуществляя посягательство на общественные отношения, лицо всегда причиняет вред, уничтожает или повреждает объект подвергается такому воздействию².

Отдельного внимания заслуживает работа по исследованию структурных элементов общественных отношений проведена Б. С. Никифоровым. Ученый пришел к выводу, что к ним следует относить:

- 1) участников (субъектов) общественных отношений;
- 2) дела между этими участниками;
- 3) условия правильного функционирования социального установления³.

Подобная позиция по объекту преступления как общественных отношений поддерживается также М.И. Коржанским⁴, В.К. Глистиным⁵, М. И. Бажановым⁶, В.Я. Тацием, которые под общественными отношениями понимали «определенные связи между субъектами отношений, складывающихся в процессе их материальной или духовной деятельности»⁷.

Анализируя объект преступления, Г. П. Новоселов утверждает, что объектом любого преступления являются люди, которые в одних случаях выступают в качестве отдельных физических лиц, в других – как своего рода множественность лиц, наделенных статусом юридического лица, в-третьих – как социум⁸.

Существует и другие точки зрения на понятие объекта преступления. Так, в частности, С. Б. Гавриш под объектом преступления понимает правовое благо как некую ценность, то есть материальные явления: жизнь, здоровье, достоинство, имущество, природные объекты, прочее⁹. П.С. Матищевский считает, что объект преступления – это ценности, которые охраняются уголовным законом¹⁰. В. Е. Фесенко также предлагает признать объектом преступле-

¹ Пионтковский А.А. Курс советского уголовного права. В 9-ти т. Часть общая, Т. 2 / А.А. Пионтковский. – М. : Изд-во «Наука», 1970. – 672 с.

² Таций В.Я. Объект и предмет преступления в советском уголовном праве / В.Я. Таций. – Харьков : Выща шк., 1988. – 198 с.

³ Никифоров Б.С. Объект преступления по советскому уголовному праву / Б.С. Никифоров. – М. : Госюриздан, 1960. – 229 с.

⁴ Коржанский Н. И. Объект посягательства и квалификация преступлений [Текст] : учеб. пособие / Н. И. Коржанский. – Волгоград : НИиРИО ВСШ МВД СССР, 1976. – 120 с.

⁵ Глистан В. К. Проблема уголовно-правовой охраны общественных отношений (объект и квалификация преступлений) [Текст] / В. К. Глистан. – Л. : Изд-во ЛГУ, 1979. – 128 с.

⁶ Бажанов М. И. Уголовное право. Общая часть [Текст] / М. И. Бажанов. – Днепропетровск : Пороги, 1992. – 168 с.

⁷ Никифоров Б.С. Объект преступления по советскому уголовному праву / Б.С. Никифоров. – М. : Госюриздан, 1960. – 229 с.

⁸ Кузнцов В. В. Співвідношення понять «об'єкт злочину» та «об'єкт кримінально-правової охорони» в теорії кримінального права / В. В. Кузнцов // Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету. Серія «Юриспруденція». – 2014. – № 11/2. – С. 77-79.

⁹ Новоселов Г. П. Учение об объекте преступления. Методологические аспекты / Г.П. Новоселов. – М. : Изд-во НОРМА, 2001. – 208 с.

¹⁰ Гавриш С.Б. Кримінально-правова охорона довкілля в Україні / С.Б. Гавриш. – К. : Інст. Законод. Верховної Ради України, 2002. – 636 с.



ния ценности, охраняемые законами, против которых направлено преступное деяние и которым причиняется или может быть причинен вред¹.

Можно согласится с В.В. Кузнецовым, который считает, что «благо», «ценности», «сфера жизнедеятельности людей» означают условия существования общественных отношений и обеспечиваются общественными отношениями, эти общественные отношения обеспечивают наиболее существенные блага и интересы личности, охраняемых уголовным правом и представляют собой объекты преступлений². Поэтому в своем исследование, мы будем придерживаться точки зрения, что под объектом преступления следует понимать общественные отношения.

В большинстве отечественных исследований, посвященных уголовно-правовой характеристики половых преступлений, родовым объектом этой группы общественно опасных действий является половая свобода и половая неприкосновенность. Именно с этими однородными общественными отношениями исследуемые преступления объединены в самостоятельный Раздел IV Особенной части УК Украины.

Что же касается предмета нашего исследования, то непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 155 УК, являются общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, то есть запрет любого неправомерного вмешательства в сферу половых отношений лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста.

Распространенным среди ученых является точка зрения, что половая неприкосновенность является объектом полового преступления в отношении несовершеннолетнего, а половая свобода страдает исключительно в случаях совершения половых преступлений в отношении взрослых лиц³. Так, А. А. Дудоров утверждает, что половая неприкосновенность означает охраняемый уголовным законом состояния, при котором запрещено вступать в сексуальные контакты с лицом, по определенным причинам (например, из-за недостижения половой зрелости) не является носителем половой свободы. В общем неприкосновенность, будучи понятием абсолютным, означает, что определенные интересы неприкосновенности лица при таких условиях не могут быть нарушены другим лицом, а любые сексуальные действия, совершенные к неприкосновенности лица, признаются уголовно наказуемыми. Утверждать поэтому, что согласие лица, не являющемся носителем половой свободы, на сексуальные контакты с ней никакого юридического значения не имеет, будет, видимо, не совсем точно, поскольку такое согласие в определенных случаях влияет на квалификацию⁴. Такую точку зрения не разделяет Л. Г. Кригер, которая отмечает, что нарушение половой неприкосновенности всегда нарушает и половую свободу⁵. В тоже время А. Б. Утямышев считает, что половая неприкосновенность является производной от половой свободы. О по-

¹ Кримінальне право України. Заг. част: Підруч. для студ. юрид. вузів і фак.; за ред. П.С. Матишевського та ін. – К. : Юрінком Інтер, 1997 – 659 с.

² Фесенко Є.В. Злочини проти здоров'я населення та системи заходів його охорони: дис...докт. юрид. наук 12.00.08 – кримінальне право та кримінологія; кримінально-виконавче право / Є.В. Фесенко – К., 2004. – 35 с.

³ Маляренко В. Т., Мажучак Я. В. Про статеві злочини та інші сексуальні зловживання щодо малолітніх та неповнолітніх // Постанови Пленуму Верховного Суду України (1995–1997 рр.). Коментар судової практики в кримінальних та адміністративних справах: Бюлєтень законодавства і юридичної практики України. – 1998. – № 1. – С. 37–38.

⁴ Дудоров О. О. Кримінально-правова характеристика злочинів проти статевої свободи та статевої недоторканості особи: наук.-практ. посіб. – Луганськ: РВВ ЛДУВС ім. Е. О. Дидоренка, 2011. – 366 с.

⁵ Курс российского уголовного права. Особенная часть: учебник / С. В. Бородин, О. Л. Дубовик, С. Г. Келина и др.; под ред. В. Н. Курдячцева, А. В. Наумова. – М.: ИГП РАН, Спарк, 2002. – 1040 с.



ловой неприкосновенности как непосредственном объекте половых преступлений необходимо говорить исключительно в отношении лиц, которые:

- 1) находятся в беспомощном состоянии;
- 2) не осознают действительного социального значения содеянного;
- 3) с которыми в целом нельзя вступать в половые сношения.

К таким лицам относятся, например, душевно больные, малолетние, лица в бессознательном состоянии и др. Эти лица являются неприкосновенными в половом смысле, независимо от полученного согласия на те или иные сексуальные действия с ними¹. Некоторые ученые даже высказываются о том, что половая неприкосновенность распространяется на лиц мужского и женского пола в любом возрасте, а не только на малолетних и несовершеннолетних. Право на половую неприкосновенность и половую свободу предоставляется всем гражданам, независимо от пола и возраста, степени морального достоинства и добродетели². Мы считаем, что позиция А. Б. Утюмишева является более правильной в отношении природы половины неприкосновенности как объекта уголовно-правовой охраны ст. 155 УК Украины.

Следует также отметить, что несовершеннолетние, если они даже не достигли половой зрелости, приобретают половую свободу в полном объеме с момента достижения ими возраста, дающего возможность осознавать значение и роль полового сношения. Что же касается малолетних, то через свое психофизическое развитие у них нет возможности осознавать роль и значение половых сношений, а потому, соответственно, они не обладают половой свободой.

Не всякий несовершеннолетний может считаться нетронутым в половом отношении. В частности, до марта 2012 г. несовершеннолетнее лицо женского пола, достигшее брачного возраста (согласно ст. 22 Семейного кодекса – это 17 лет (на момент выхода соответствующей монографии), есть основания признавать носителем половой свободы³. С учетом закрепленного в ч. 2 ст. 23 Семейного кодекса Украины положения о предоставлении по решению суда права на заключение брака лицу, которому исполнилось 16 лет, в литературе поднимается справедливый вопрос о том, имеет ли половую свободу 16-летняя особа женского пола, замужем, или еще не замужем, но которой в судебном порядке предоставлено право на брак⁴. Тем более, что лицо, которому суд в порядке применения ч. 2 ст. 23 Семейного кодекса Украины предоставило право на брак, может отказаться от регистрации брака. Представляется, что вопрос о владении половой свободой актуализируется и по той несовершеннолетней, которая родила ребенка и, в связи с этим, на основании ч. 2 ст. 4 Семейного кодекса Украины, имеет право на создание семьи⁵. Вместе с тем, половая неприкосновенность заключается в запрете информирования малолетних и несовершеннолетних о сексуальных отношениях до достижения ими 16-летнего возраста. А. Х. Степанюк обоснованно отмечает,

¹ Утюмишев А. Б. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера, не связанные с изнасилованием: автореф. дис. на соискание уч. степени канд. юрид. наук. –Хабаровск, 2001. –24 с.

² Мартинишин Г. Я. Статева недоторканість як об'єкт криміналноправової охорони у юридичній літературі // Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету. Серія юриспруденція: зб. науковий праць. – 2015. – Вип. 18. – Т. 2. – С. 110–115.

³ Дудоров О. О. Кримінально-правова характеристика злочинів проти статевої свободи та статевої недоторканості особи: наук.-практ. посіб. – Луганськ: РВВ ЛДУВС ім. Е. О. Дидоренка, 2011. – 366 с.

⁴ Крючкова О. В. Співвідношення поняття «шлюбний вік» з поняттям «неповнолітня особа» у складі злочинів, передбачених ст. ст. 152 та 153 КК України // Актуальні проблеми формування громадянського суспільства та становлення правової держави: збірник наукових праць міжнар. науковопрактичної конференції. – Черкаси: Черкаський національний університет імені Б. Хмельницького, 2010. – С. 278–280.

⁵ Дудоров О. О. Указ раб.



незаконное влияние на информационную половую неприкосновенность несовершеннолетних является крайне опасным для общества и самих несовершеннолетних и вызывает необходимость уголовно-правовой охраны¹.

Исходя из этого, можно сказать, что половая неприкосновенность составляет абсолютный запрет половых сношений с малолетними и лицами, не достигшими половой зрелости, в естественный или неестественный способ, даже при условии добровольного согласия последних. Физическая половая неприкосновенность как составляющая родового объекта половых преступлений в виде «половой свободы и половую неприкосновенности» определяет социальную сущность и направленность уголовно-правовой охраны в ст. 155 УК Украины². Поэтому можно согласиться с Г.А. Мартинишеным, который отмечает, что лицо приобретает половую свободу с достижением возраста, с которого государство законодательно определяет ее право создать новую общественную звено – семью (18 лет) и создать такую семью (16 лет). Кроме того, половая свобода существует до тех пор, пока лицо имеет возможность ее реализовать. С момента, когда у лица такая возможность исчезает, лицо становится нетронутым в половом отношении. То есть до 16-летнего возраста государство гарантирует и обеспечивает гармоничное физическое и психическое половое развитие малолетнего ребенка и подростка, создавая вокруг таких лиц «режим половую неприкосновенности». После совершеннолетия лицо может полностью или частично, постоянно или временно потерять возможность реализовать свою половую свободу, но и в таком случае вокруг нее также должен быть создан и обеспечен «режим половую неприкосновенности»³.

СЫРЛЫБАЕВ М.

Преподаватель кафедры уголовного процесса и криминалистики Алматинской академии
МВД Республики Казахстан, магистр права, майор полиции
e-mail: msyrlibaev@inbox.ru

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ПОЛИГРАФИЧЕСКИХ ИССЛЕДОВАНИЙ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Использование полиграфического исследования впервые ввел не безызвестный криминалист Чезаре Ламбразо, который в конце XIX века использовал прибор, измеряющий пульс и кровяное давление в момент допроса. Современные полиграфические приборы фиксируют около 50 показаний одновременно.

¹ Степанюк А. Ф. Уголовная ответственность за изготовление, сбыт и распространение порнографических предметов: автореф. дисс. на соискание уч. степени канд. юрид. наук: 12.00.08 «Уголовное право и криминология; исправительно-трудовое право». – Х.: Харьковский юридический институт им. Ф. Э. Дзержинского, 1983. – 26 с.

² Чмут С. В. Безпосередній об'єкт статевих зносин з особою, яка не досягла статової зрілості // Держава і права. – № 45. – С. 452–459.

³ Мартинишин Г. Я. Статева недоторканість як об'єкт кримінальноправової охорони в Україні. Дисертація на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук (доктора філософії) за спеціальністю 12.00.08 «Кримінальне право та кримінологія; кримінально-виконавче право» (081 – Право). – Львівський державний університет внутрішніх справ Міністерства внутрішніх справ України, Львів, 2017. – 220 с.



На сегодняшний день, использование полиграфического исследования набирает большие обороты, не смотря на то, что использование «детекторов лжи» без согласия обследуемого не возможно. Использование полиграфических исследований достаточно широко применяются в странах Северной и Латинской Америки, Европы и Азии. Причем в правоохранительной практике проверки на полиграфе, как правило, используются не в интересах получения судебных доказательств, для вынесения решения по делу, а для содействия следователю в выборе более перспективного и чем-то обоснованного направления его работы. В США и в Японии, законодательство пошло дальше и используют результаты полиграфических исследований наравне с доказательствами.

Полиграф, или, как его еще называют, «детектор лжи», представляет несомненную ценность при раскрытии и расследовании различных видов преступлений, что вызывает необходимость его скорейшего внедрения в практическую деятельность оперативных подразделений органов внутренних дел Республики Казахстан.

Высокая эффективность метода полиграфных проверок уже в недалеком будущем должна способствовать раскрытию многих опасных преступлений, в том числе совершаемых организованными преступными группами.

Психофизиологическое исследование с применением полиграфа обычно проводится в следующих организационно-правовых и методических формах:

- опрос граждан с использованием полиграфа в процессе раскрытия, расследования и профилактики преступлений;
- скрининговые проверки кандидатов на службу, а также работающих сотрудников с целью повышения эффективности деятельности подразделений органов внутренних дел, надежности персонала и предотвращения негативных явлений среди личного состава;
- использование полиграфа с целью психофизиологического контроля в процессе проведения психодиагностических обследований, психокоррекционных тренингов, эффективности формирования отдельных психических привычек и специальных психопрофилактических мероприятий и т.п.

Информация, получаемая в процессе полиграфологического исследования, позволяет специалисту-полиграфологу сформулировать определенные выводы, которые имеют вероятностный, ориентировочный характер и служат убедительным обоснованиям для:

- выдвижения наиболее перспективных оперативно-следственных версий, разработки рекомендаций относительно оптимальных вариантов действий по их проверке, проведения правомерного психологического влияния. Такая информация не имеет доказательственной силы, но позволяет путем, предусмотренным действующим казахстанским законодательством, найти соответствующие доказательства (например, тела жертв по делам о без вести пропавших);

- формулирования предложений относительно необходимости и конкретных направлений дальнейшей работы с кандидатами на службу (обучение) и работниками органов и подразделений внутренних дел;

- оценки достоверности (недостоверности) результатов психоdiagностических обследований, эффективности примененных психотехнологий в работе с персоналом и т.д.

Существуют следующие основные направления применения полиграфа в деятельности органов внутренних дел.

1) Криминалистическое направление. Использование полиграфа во время проведения гласных мероприятий по расследованию органами дознания преступлений позволяет:

- сузить круг подозреваемых и возможно причастных лиц к событию или расследуемому делу;



- определить вероятную роль опрашиваемого лица в планировании, подготовке и совершении конкретного преступления;
- оценить достоверность информации, которая сообщается опрашиваемым лицом, и на этой основе выдвинуть определенную версию относительно расследуемого дела в целом или по отдельным его обстоятельствам;
- получить оперативно-значимую информацию, которую иным способом получить невозможно;
- психологически обосновать наиболее перспективные оперативно-следственные версии;
- создать условия для предоставления правдивых свидетельств опрашиваемым лицом;
- получить фактические данные, материальные доказательства и прочие сведения для своевременного проведения оперативно-розыскных и следственных действий, а также для выявления, прекращения, предупреждения и раскрытия преступлений;
- выявить лиц, которые скрываются от органов дознания, следствия и суда, и уклоняются от уголовного наказания;
- выявить скрытые материальные доказательства в деле, в том числе и орудие преступления.

2) Кадровое направление. Проведение скрининговых полиграфных проверок в процессе решения кадровых вопросов, связанных с комплектованием личного состава подразделений органов внутренних дел: отбор, подбор и расстановка кадров, прежде всего для работы в экстремальных условиях, оформление допуска к государственной тайне и конфиденциальной информации, возобновление на службу в органы внутренних дел.

3) Следственное направление. Проведение отдельных следственных действий с привлечением специалиста-полиграфолога позволяет определить:

- достоверность показаний лица относительно обстоятельств конкретного преступления;
- наличие самооговоров и иллюзорных представлений лица об якобы содеянном им преступлении;
- круг лиц, причастных к преступлению, или тех, которые располагают информацией относительно конкретного преступления;
- место нахождения материальных доказательств на местности и в помещении, в том числе и, непосредственно, во время обыска;
- направления проведения психологически обоснованного правомерного влияния на подозреваемого с целью склонения его к даче правдивых показаний;
- достоверность показаний при проведении опознания, комплексной психолого-психиатрической экспертизе и иных процессуальных действиях;
- правдивость свидетельских показаний, достоверность сведений, полученных от очевидца, потерпевшего или заявителя.

4) Психодиагностическое и психокоррекционное направление. По данному направлению полиграф применяется в лабораториях профессионального психофизиологического отбора и позволяет определить:

- эмоционально-волевую устойчивость и готовность к работе в экстремальных условиях;
- наличие симптомов травматических или посттравматических психических состояний и пр.;
- уровень развития навыков самоконтроля и саморегуляции психических состояний;



- эффективность психокоррекционных (реабилитационных, оздоровительных) технологий при работе с личным составом.

5) Специальное направление:

- решение вопросов внутренней безопасности и обеспечения охраны государственной тайны;

- получение информации, свидетельствующей о предательстве, коррумпированности отдельных работников и действиях, которые наносят вред государственным или внутренним интересам МВД;

- решение отдельных задач оперативно-розыскной деятельности.

Сегодня первый опыт применения полиграфа уже имеется и в Республике Казахстан. По результатам, полученным с помощью полиграфных проверок раскрыто несколько преступлений, выявлено немало лиц, причастных к торговле наркотиками, имеющих тщательно скрываемое криминальное прошлое и т.д.

В следственной практике Республики Казахстан все чаще стал возникать вопрос о внедрении полиграфического исследования показаний подозреваемых, потерпевших и свидетелей. Однако вопросы регламентации использования полиграфа не утверждены в полной мере законодательством. Для правовой регламентации использования полиграфических исследований при расследовании уголовных дел, необходимо внести изменения в УПК. На данный момент использование полиграфа возможно, благодаря Закону «Об оперативно-розыскной деятельности», где в пункте 2 статьи 11, указана возможность применения специальных технических средств в оперативно-розыскной деятельности, которым без сомнений является полиграф.

В производстве допросов и анализе их результатов стало занимать особое место полиграфическое исследование. Согласно УПК Республики Казахстан, подозреваемый имеет право отказаться от дачи показаний, а также иные участники уголовного процесса имеют право не давать показания в отношении своих близких родственников и самого себя, что в свою очередь создает препятствие для использования полиграфического исследования.

В свою очередь, препятствием для применения полиграфического исследования, является добровольность данной процедуры, т.е. человек может согласиться на его проведение либо же отказатьсѧ. Если же пойти дальше, в уголовно-процессуальном законе необходимо закрепить процедуру отказа потерпевшего, свидетеля от полиграфического исследования, но при этом адекватной мерой установить применение уголовной статьи за дачу заведомо ложных показаний (в исключительных случаях по делам против личности и т.п.). Это, несомненно, позволило бы существенно укрепить позиции стороны обвинения либо защиты, дисциплинировать участников уголовного процесса.

Данную дефиницию навязывает тот факт, что свидетели и потерпевшие при формировании ответов на допросе, могут неосознано (под воздействием психологического расстройства, от увиденного преступления) или преднамеренно вводить следствие в заблуждение, что в свою очередь влияет на ход расследования. Таким образом, показания лиц вовлеченных в орбиту уголовного расследования имеют большие расхождения, что приводит к необходимости производства дополнительных следственных действий (очная ставка и т.д.), которые могут иметь негативные последствия для дела (формулирование вывода следователем, далекого от истины, возникшем в следствии изменений показаний свидетелей под воздействием другой стороны при производстве очной ставки).

Так же потерпевшие зачастую преднамеренно преувеличивают сумму нанесенного им ущерба, в целях придаче этому делу большую важность и значительность. Данное поведение потерпевших приводит к неправильной квалификации содеянного и к увеличению санкции за совершенное правонарушение.



УРУСТАМОВ Т.У.

Старший преподаватель кафедры «Уголовного процесса и криминалистики»
Алматинской академии МВД Республики Казахстан имени
Макана Есбулатова, подполковник полиции
E-mail: ratmir.tair1972@mail.ru

ЕСМУРАТОВ А.Б.

Заместитель начальника кафедры «Уголовного процесса и криминалистики»
Алматинской академии МВД Республики Казахстан имени
Макана Есбулатова, подполковник полиции
E-mail: ratmir.tair1972@mail.ru

К ВОПРОСУ О СОВРЕМЕННЫХ ПРАВОВЫХ ИНТЕГРАЦИОННЫХ ПРОЦЕССАХ

Мировая глобализация представляет собой процесс объединения мира в единую систему глобального свойства. Различные составляющие процесса глобализации мирового хозяйства обсуждаются достаточно серьёзно, начиная с 60-70-х годов прошлого века, однако текущего уровня актуальности вопрос достиг только в 90-х годах.

Во второй половине XX века в капиталистическом мире начали происходить процессы смены парадигмы развития общества от индустриального к постиндустриальному и инновационному этапам развития. При этом ключевую роль в её изменении стали играть интеграционные процессы, которые получили в социально-экономических науках название «глобализация».

Глобализация мировой экономики выражается в процессе изменения мирового пространства, преобразовании его в единую зону, открытия для беспрепятственного перемещения товаров, услуг, информации, капитала. Также легко в этом пространстве распространяются идеи и перемещаются носители, способствуя развитию актуальных институциональных образований и настраивая системы взаимодействия между ними.

Следствием глобализации мировых систем таким образом, является появление на международном уровне единого пространства: культурного, информационного, правового и экономического. Другими словами, явление мировой глобализации не ограничивается сферой экономики, но в значительной степени воздействует на все ключевые сферы жизни общества – идеологию, культуру и политику. Без сомнения, именно этому явлению отпущена центральная роль в мировой экономике нового века, заключающаяся в катализации образования обновлённой мировой системы отношений в политике и экономике, адаптированной к глобализации.

Согласно концепции, Российского ученого, М.Н. Марченко глобализация – это системная, многоаспектная и разноуровневая интеграция различных существующих в мире государственно-правовых, экономико-финансовых и общественно-политических институтов, идей, принципов, связей, морально-политических, материальных и иных ценностей, разнообразных отношений¹.

¹ Марченко М.Н. Государство и право в условиях глобализации. / М.Н. Марченко. – М.: Проспект, 2009. – С. 12-13.



Таким образом, признаками глобализации, определяющими её сущность, являются её интеграционный надгосударственный характер и комплексность, обеспечивающие создание и функционирование глобальных систем и взаимосвязей.

Глобализация повлекла изменения и в правовой сфере, которая является производной от базовых процессов глобализации и воплощается в приспособлении права к потребностям территориальной и экономической глобализации. Другие юристы и ученые в области права, например, Кучерков И.А. и Воронина Т.В. определяют правовую глобализацию как процесс создания единых правовых принципов и методов правового регулирования и системы правоприменения, с целью формирования единой правовой системы и наднациональных механизмов правового регулирования¹.

Согласно исследованиям В.В. Богатырева влияние правовой глобализации на право, происходит в трех основных направлениях: на стадии правотворчества, в законодательстве и отражается в источниках права². При этом трансформация права в контексте глобализации по мнению М.В. Захаровой, должна следовать следующим критериям:

1. Повышение уровня конвергенции и интернационализации правовых систем.
2. Возрастание эффектов «дополнения» и «замещения» национального права со стороны внешних регуляторов общественных отношений.
3. Изменения институтов «гражданства» и «территории» под влиянием различного рода интеграционных процессов.
4. Обратная рецепция между правовыми системами различной групповой направленности.
5. Освобождение юридической профессии от сугубо национальных взглядов.
6. Трансформация институционального сегмента правовых систем современности под влиянием поступательного развития информационного общества.
7. Появление уникальных в своей основе юридических институтов под влиянием процесса сращивания глобализаций различных качественных направленностей (экономической, социальной и правовой)³.

Для определения сущности правовой глобализации важное значение имеет её соотношение с понятием «конвергенция права», которое также применяется для обозначения интегрирующих процессов.

В основе мирового интеграционного развития лежат общие тенденции и императивы научно-технического и социально-экономического прогресса⁴. В результате понятия «конвергенция» и «глобализация» рассматриваются учеными как часть единого интеграционного процесса.

Основами и конвергенции и глобализации в современном мире являются:

1. Экономическая сфера, отражающая интеграцию рынков (капитала, трудовых ресурсов, товаров и услуг) и экономических форм, под которой понимается укрупнение организационных структур экономики с появлением высшей формы организации капитализма – транснациональных корпораций.

2. Культурно-идеологическая сфера.

¹ Кучерков И.А., Воронина Т.В. Правовая глобализация: понятие и сущность / И.А. Кучерков И.А., Т.В. Воронина // Евразийский юридический журнал. –2017. – №4. С. 91.

² Богатырев В. В. Глобализация позитивного права / В. В. Богатырев. // Российский следователь. – № 19. – С.23.

³ Захарова М.В. Развитие правовых систем в условиях глобализации. / М.В. Захарова // Актуальные проблемы теории и истории правовой системы общества. –2015. - С. 20-25.

⁴ Захарова М.В. Указ. раб. – С. 14.



3. Территориально-политическая сфера – процесс укрупнения государственных и надгосударственных образований.

4. Информационно-коммуникационная сфера.

5. Этническая интеграция, включающая в себя 2 фактора:

а) рост общей численности населения планеты и

б) взаимная ассимиляция различных этнических групп с постепенным стиранием границ между этносами.

6. Правовая интеграция.

В то же время, правовая глобализация представляет собой процесс создания мирового правового пространства, при которой национальные правовые системы должны утратить своё значение, в то время как конвергенция права является одним из инструментов создания глобальной системы права, целью которой является взаимовлияние национальных правовых систем для унификации наиболее эффективных национальных правовых практик. Вместе с тем указанный критерий является достаточно условным, что позволяет утверждать о единой правовой природе указанных процессов.

Важным аспектом правовой глобализации является также информатизация правовой сферы. Так, в частности, официальное опубликование нормативных правовых актов носит интерактивный характер, в Республике Казахстан ряд органов государственной власти, в том числе Верховный суд предоставили пользователям возможность подать жалобу через Интернет, получать различные услуги и документы в электронном формате, активно применяются системы видео-конференцсвязи в судебном разбирательстве и т.д.

Глобализация проявляется во всех отраслях системы права. В отраслях частного права глобализация проявилась в появлении новых структурных элементов системы права, носящих комплексный характер, предметом регулирования которых являются различные виды предпринимательской и корпоративной деятельности (банковское право, энергетическое право и т.д), а также формировании единых стандартов правового регулирования правоотношений транснационального характера. Так, в гражданском судопроизводстве процессы глобализации выражаются в формировании единых принципов построения международного гражданского процесса которые охватывают практически все институты гражданского судопроизводства – подсудность, правила извещения сторон об иске, меры обеспечения иска, правила доступа к доказательствам и представления доказательств, структуру судебного разбирательства, обязанности суда во время судебного разбирательства, порядок вынесения судебных решений, требования к мотивировке судебных решений, общие требования к исполнению судебных решений.

В свою очередь в отраслях публичного права глобализация проявляется в создании наднациональных механизмов правового регулирования. Так, в уголовном праве и элементом такой системы является специальная категория международных преступлений – преступления против мира и безопасности человечества.

Если рассматривать уголовное судопроизводство, видно, что глобализация проявляется в международных стандартах прав человека в уголовном судопроизводстве закреплённых во Всеобщей декларации прав человека¹ и Международном пакте о гражданских и политических правах². Данная система стандартов состоит из следующих положений:

¹ Всеобщая декларация прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948) [Электронный ресурс]–URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr (дата обращения: 21.11.2019).

² Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.) [Электронный ресурс] – URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.



1. Запрет пыток и другого унижающего достоинство обращения.
2. Право на свободу и личную неприкосновенность.
3. Презумпция невиновности.
4. Право на эффективное восстановление нарушенных прав.
5. Право на защиту.
6. Право на справедливое судебное разбирательство.
7. Неприкосновенность жилища.
8. Тайна корреспонденции.
9. Право на защиту от произвольного или незаконного вмешательства в личную и семейную жизнь.

Ещё одним проявлением глобализации является созданный в 1998 году Международный уголовный суд, подсудность которого распространяется на преступления против мира и безопасности человечества и носит экстерриториальный характер.

Правовая глобализация может иметь не только отраслевой, но и региональный характер. Показательным здесь является правовая система Европейского Союза, формирующаяся за счёт постепенного изъятия полномочий из национальных юрисдикций. В настоящее время к исключительной компетенции ЕС относится конкурентное право, ряд институтов финансового права (валютное право, банковское право), энергетическое право, торговое право. Процесс изъятия юрисдикций включает в себя создание общеевропейских надзорных структур, уполномоченных накладывать санкции на национальные юрисдикции, являющиеся нарушителями общеевропейского законодательства. Так Европейский центральный банк не только осуществляет денежно-кредитную политику Европейского Союза, но также реализует контрольные полномочия над банками еврозоны.

Таким образом, правовая глобализация является интеграционным процессом, отражающимся во всех отраслях системы права, сущностью которого является установление единых правовых норм и стандартов правоприменения, а также создание наднациональных правоохранительных структур экстерриториальной юрисдикции.

ФАЙРУШИНА Р.Д.

Заместитель начальника кафедры уголовного процесса Уфимского юридического института МВД России, кандидат юридических наук, полковник полиции

E-mail: Rimma919@mail.ru

ХАКИМОВА Э.Р.

Доцент кафедры уголовного процесса Уфимского юридического института МВД России, кандидат юридических наук, доцент, подполковник полиции

E-mail: mira-mvd10@yandex.ru

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ КВАЛИФИКАЦИИ ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ДОЛЖНОСТНЫМИ ПОЛНОМОЧИЯМИ

Коррупция – одна из общественно опасных массовых проблем в России, проникшая практически во все публичные сферы деятельности общества. И одним из наиболее тяжких ее проявлений является злоупотребление должностными полномочиями, которое подрывает



авторитет государственной власти и способствует совершению иных преступлений, а также является стимулом к разрастанию организованной преступности.

Состав злоупотребления должностными полномочиями относится к числу деяний с рядом оценочных признаков и элементами состава, не нашедшими единого толкования ни среди ученых, ни в правоприменительной деятельности. Статья 285 УК РФ под злоупотреблением должностными полномочиями понимает *использование* должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это деяние совершено из корыстной или иной личной заинтересованности и повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Первый признак, характеризующий объективную сторону состава, это само деяние – «использование служебных полномочий». Не совсем ясно, что понимается под использованием полномочий, это должно быть действие или путем бездействия также можно совершить указанное преступление. Этимологически «использовать» – означает употреблять что-либо для какого-либо дела, пользоваться чем-либо в своих интересах, извлекать выгоду из чего-либо¹.

Ответственность за умышленное неисполнение должностным лицом своих обязанностей наступает, если лицо из корыстной или иной личной заинтересованности бездействовало, что объективно противоречило целям и задачам, для достижения которых оно было наделено соответствующими должностными полномочиями, и повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства². Например, должностное лицо исправительного учреждения не изымает из пользования осужденным мобильный телефон, не применяет установленные законом меры ответственности, совершая это из корыстной или иной личной заинтересованности.

Расследуя дела о преступлениях данной категории, необходимо выяснить, какими пунктами, частями и статьями нормативных правовых актов, иных документов установлены права и обязанности должностного лица, в чем состояло нарушение. В частности, в нарушение п.п. 12.7, 12.11, 12.17, 12.33, 12.42 и 12.48 третьего раздела Регламента Е.В. Астахова не хранила государственную и иную охраняемую федеральным законом тайну, а также разгласила сведения, ставшие ей известными в связи с исполнением должностных обязанностей; не требовала от участников внешнеэкономической деятельности, юридических и физических лиц представления пояснений о причинах нарушения таможенного законодательства; не составляла определения об административных правонарушениях в случаях выявления фактов занижения таможенной стоимости, недоначисления таможенных платежей; не осуществляла проверку; не проводила проверку достоверности заявленной декларантом таможенной стоимости; не уведомляла начальника Красноярской таможни, органы прокуратуры или другие государственные органы обо всех случаях обращения к ней в целях склонения к совершению коррупционных правонарушений³.

¹Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. В 4 т. Том 1. - М.: Русский язык, 1989. - С. 132.

² П. 15 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 16 октября 2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий» // Российская газета. № 207. 30.10.2009.

³Приговор Железнодорожного районного суда г. Красноярск от 16 ноября 2017 г. № 1-22/2017 (1-338/2016) // URL: <http://sud-praktika.ru/precedent/545980.html>.



Получение взятки также связано с злоупотреблением должностными полномочиями. Получая взятку, лицо злоупотребляет своим должностным положением вопреки интересам службы. Именно это обстоятельство, закрепленное в диспозициях указанных составов преступлений, вызывает ошибки у правоприменителей, квалифицирующих деяние по совокупности преступлений.

Так, приговором Калининского районного суда г. Уфы Республики Башкортостан М. осужден по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 285 УК РФ и ч. 3 ст. 290 УК РФ, за то, что, работая руководителем учебного заведения (колледжа) предоставлял за денежное вознаграждение комнаты общежития колледжа лицам, не являющимся обучающимися этого колледжа. Вышестоящий суд изменил такое решение, указав, что по смыслу уголовного закона совершение должностным лицом взятки за незаконные действия вопреки интересам службы охватывается ч. 3 ст. 290 УК РФ и дополнительной квалификации по ст. 285 УК РФ не требуется¹.

Состав ст. 285 УК РФ является материальным и считается оконченным момента существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Важно отметить, что злоупотребление должностными полномочиями, как и другие коррупционные преступления, обладает повышенной степенью латентности. Неясно, почему такое общественно опасное деяние окончено момента наступления последствий. Наличие этого признака ограничивает возможность привлечения виновных к уголовной ответственности. Использование виновным своих полномочий вопреки интересам службы, не сопряженное с существенным нарушением прав при наличии преступного мотива, преступлением не является, и квалифицировать содеянное как покушение не возможно. Судебной практике не известны случаи привлечения виновных к уголовной ответственности за покушение на злоупотребление должностными полномочиями.

Поэтому представляется целесообразным ужесточить ответственность должностных лиц за злоупотребление должностными полномочиями, исключив последствие в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, и предусмотреть его в ч. 2 ст. 285 УК РФ. Это бы способствовало большему предупредительному воздействию на должностных лиц, вставших на преступный путь.

Также очевидные разногласия вызваны отсутствием единого использования терминологии в составе злоупотребления должностными полномочиями. В названии статьи присутствует термин «должностными» полномочиями, в самой диспозиции же – «служебные» полномочия. Мы считаем, что должностное положение следует рассматривать как разновидность служебного положения. Занимать должностное положение может только должностное лицо. В соответствии с примечанием 1 к ст. 285 УК РФ должностным лицом признается лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти либо выполняющее организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Примечание 4 к ст. 285 УК РФ четко указывает, что государственные служащие и служащие местного самоуправления не могут относиться к числу должностных лиц. Так, к должностным лицам не относятся и служащие коммерческих организаций (примечание к ст.

¹Постановление Президиума Верховного Суда Республики Башкортостан № 10759п2008 // Архив Калининского районного суда г. Уфы.



201 УК РФ), частных охранных и детективных служб (ст. 203 УК РФ). То есть, мы считаем, что любое должностное лицо занимает определенное служебное положение, но не любое лицо, занимающее служебное положение, является должностным.

Существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, как признак основного состава злоупотребления должностными полномочиями, необходимо отличать от тяжких последствий, предусмотренных в ч. 3 ст. 285 УК РФ. Тяжкие последствия – оценочный признак, который устанавливается учетом конкретных обстоятельств дела. В научной литературе к их числу относят значительный материальный ущерб, например, причиненный путем неуплаты налогов и таможенных платежей, небоеготовность, снижение обороноспособности, укрывательство особо тяжкого преступления¹. К тяжким последствиям могут быть отнесены возникшие в результате совершения преступления массовые беспорядки, дезорганизация работы государственного или муниципального органа или учреждения²; причинение ущерба в особо крупных и крупных размерах, психическое заболевание потерпевшего³; сокрытие крупных хищений, тяжких или особо тяжких преступлений⁴.

Наступление тяжких последствий – особо квалифицирующий признак злоупотребления должностными полномочиями. По ч. 1 ст. 285 УК РФ последствием выступает существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. То есть, при квалификации по ч. 3 ст. 285 УК РФ необходимо установить, что из-за неправомерных деяний должностного лица наступило существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, а затем наступили тяжкие последствия.

Мы согласны с мнением Е. Быковой и С. Яшковым, которые разграничивают тяжкие последствия и существенный вред по признаку восполнимости или невосполнимости. Реализация прав потерпевшего на доступ к правосудию, защита своих прав, возмещение вреда, если они остаются у гражданина, то такие последствия необходимо признавать существенным нарушением прав и законных интересов, гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права и Конституцией Российской Федерации. Те же последствия, которые вряд ли можно признать восполнимыми (потеря работы, избрание меры пресечения в виде заключения под стражу), необходимо признавать тяжкими⁵.

Таким образом, анализ признаков злоупотребления должностных полномочий позволяет сформулировать вывод о необходимости внесения изменений как в сам УК РФ, так и в действующее постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

¹ Пейсикова Е.В., Яни П.С. Пленум Верховного Суда Российской Федерации. Постановление от 16 октября 2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий» / Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по уголовным делам / Н.И. Бирюков, О.Н. Веденникова, С.А. Ворожцов и др.; Под общ. ред. В.М. Лебедева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: НОРМА, 2014.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова. 8-е изд., перераб. и доп. - М.: Юрайт, 2012. - С. 822.

³ Российское уголовное право. Курс лекций: в 3 т. Т. 3. Особенная часть / А.В. Наумов. 4-е изд., перераб. и доп. - М.: ВольтерсКлювер, 2010. - С. 378.

⁴ Уголовное право. Особенная часть: учебник для вузов / отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.П. Новоселов. - М., 1998. - С. 599.

⁵ Быкова Е., Яшков С. Тяжкие последствия ненасильственного превышения должностных полномочий сотрудниками органов внутренних дел // Уголовное право. 2017. № 1. - С. 33.

**ЧЕРНЯКОВА А.В.**

Преподаватель кафедры правовой подготовки сотрудников органов внутренних дел
Тюменского института повышения квалификации сотрудников МВД России,
майор полиции
E-mail: anna.chernykova.1979@mail.ru

ЗАЩИТА ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА В ВИРТУАЛЬНОМ ПРОСТРАНСТВЕ: МЕЖДУНАРОДНО – ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Виртуальное пространство стало не просто неотъемлемой частью современного общества, оно приобрело статус отдельной сферы общественных отношений, в которую, так или иначе, оказался вовлеченным каждый. И сколько преимуществ сейчас, перспектив перед будущим не раскрывало бы виртуальное пространство, его формирование и развитие обнажило и комплекс вопросов, связанных, главным образом, с проблемами защиты и обеспечения прав и свобод человека от преступных посягательств. На сегодняшний день в виртуальном пространстве совершаются абсолютно реальные преступления, в том числе, нарушающие имущественные права человека. По сведениям Организации Объединенных Наций (далее ООН) киберпреступность становится все более распространенной, а связанный с ней нелегальный оборот финансовых средств достигает триллионов долларов¹. Объемы киберхищений настолько велики, что можно говорить уже об их видах: платежное мошенничество, скимминг, вредоносный платежный софт, социальный инжиниринг, фишинг, мошенничество в электронной торговле, мошенничество с предоплатой². В связи с чем, вопросы международной – правовой защиты имущественных прав человека в виртуальном пространстве приобретают особую значимость. Поскольку, с одной стороны, решения, принимаемые именно на международном уровне, обязывают государства гарантировать права человека не только в рамках национального законодательства, но и руководствуясь нормами международного права, нести ответственность перед мировым сообществом, которое, в свою очередь, осуществляет над этим контроль³. С другой стороны, как известно виртуальное пространство границ не имеет, киберхищение может быть совершено из любой точки мира, а последствия в виде имущественного вреда могут причинены гражданам не одного государства. Транснациональный характер таких преступлений предписывает государствам разрешать проблемы юрисдикции, квалификации и другие. Исследуя опыт противодействия киберпреступлениям различных государств следует согласиться с тем, что принимаемые меры в целом сложно назвать согласованными, последовательными и эффективными⁴. Поэтому важно, чтобы вопросы обеспечения прав человека в виртуальном пространстве, в том числе имущественных, были решены, прежде всего, на международном уровне.

¹ Новости ООН: [Электронный ресурс] / режим доступа: <https://news.un.org/ru/story/2019/> (дата обращения 24.11.2019).

² Jahankhani H., Al-Nemrat A., Hosseiniyan-Far A. Cybercrime classification and characteristics// Cyber Crime and Cyber Terrorism Investigator's Handbook. Waltham, USA, 2015. - P. 215.

³ Нуғманов, Н.А. Международно – правовое регулирование информационных прав человека и границы их возможного правового ограничения / Н.А. Нуғманов. – Узбекистан: Europeanscience. 2016. - №11(21). – С.49.

⁴ Пучков, Д.В. Особенности уголовно – правового регулирования применения кибертехнологий в зарубежных странах / Д.В. Пучков. – Россия: Вестник Краснодарского университета МВД России. 2018. - №4 (42). - С. 24.



В проблемах противодействия преступности основополагающее значение имеют именно правовые меры, а затрагивая проблемы обеспечения имущественных прав человека в виртуальном пространстве, необходимо, прежде всего, проанализировать, предусматривают ли существующие международно – правовые документы хищения, совершаемые в киберпространстве, в качестве самостоятельных преступлений.

Принятые в последние десятилетия международные документы, направленные на противодействие киберпреступности, можно подразделить на пять групп - это документы, разработанные в контексте или под эгидой: Совета Европы или Европейского Союза, Содружества Независимых Государств или Шанхайской организации сотрудничества, межправительственных африканских организаций, Лиги арабских государств и Организации Объединенных Наций¹.

Однако в первую очередь необходимо проанализировать Конвенцию Совета Европы о киберпреступности, принятую 23 ноября 2001 года, известную также как Будапештская конвенция (далее – Конвенция)². В настоящее время это единственный глобальный документ международного уровня, являющийся обязательным для государств-участников, который регулирует действия по борьбе с киберпреступностью. Значимость Конвенции неоднократно отмечалась в научной литературе³. Во-первых, Конвенция определила виды киберпреступлений и обязала договаривающиеся стороны принять законодательные и иные меры, необходимые для того, чтобы квалифицировать действия в качестве уголовных преступлений согласно внутригосударственному праву. Киберпреступления в Конвенции разделены на 5 групп:

– преступления против конфиденциальности, целостности и доступности компьютерных данных и систем (противозаконный доступ, неправомерный перехват, воздействие на данные, воздействие на функционирование системы, противозаконное использование устройств);

– преступления, для совершения которых используется компьютер (подлог с использованием компьютерных технологий, мошенничество с использованием компьютерных технологий);

– преступления, связанные с содержанием данных (детская порнография);

– преступления, связанные с нарушением авторского права и смежных прав;

– преступления, связанные с проявлением расизма и ксенофобии, совершенные посредством компьютерных систем (Дополнительный Протокол к Конвенции о преступлениях в сфере компьютерной информации относительно введения уголовной ответственности за правонарушения, связанные с проявлением расизма и ксенофобии, совершенные посредством компьютерных систем ETS № 189 (Страсбург, 28 января 2003 г.).

Во-вторых, Конвенция затронула процессуальные вопросы, вопросы взаимодействия правоохранительных структур государств и, самое важное, – вопросы юрисдикции, предлагающая определять ее территориальным признаком государства, включая борт судна или борт самолета государства, а также гражданством преступника. Но в этом случае нельзя не учитывать то, что виртуальное пространство не имеет физических границ. Предвосхищая возникновение возможных правовых споров, Конвенция не исключает юрисдикцию, осуществля-

¹Comprehensive Study on Cybercrime: [Электронный ресурс] / режим доступа: <http://www.unodc.org/documents/organized-crime/cybercrime/CYBERCRIME STUDY 210213.pdf/> (дата обращения: 24.10.2019).

² Convention on cybercrime, opening of the treaty: Budapest, 23/11/2001:[Электронный ресурс] / режим доступа: <https://www.coe.int/en/web/cybercrime/the-budapest-convention/> (дата обращения: 24.10.2019).

³ Jahankhani H., Al-Nemrat A., Hosseiniyan-Far A. Cybercrime classification and characteristics// Cyber Crime and Cyber Terrorism Investigator's Handbook. Waltham, USA, 2015. - p.27.



ляемую в соответствии с нормами внутригосударственного права, а также предлагает по мере необходимости проводить консультации с целью определения наиболее подходящей юрисдикции для осуществления судебного преследования.

В научных кругах Конвенция признана фундаментальным документом, определяющим основные положения, содержание и направления международного противодействия киберпреступности. В то же время она признана и одним из наиболее жестких международных документов. Например, Конвенция наделяет провайдеров обязанностью предоставлять любые компьютерные данные, сведения об абонентах, с помощью которых можно установить вид используемой коммуникационной услуги, принятые с этой целью меры технического обеспечения и период оказания услуги, личность пользователя, его почтовый или географический адрес, номера телефона и других средств доступа, сведения о выставленных ему счетах и произведенных им платежах, имеющиеся в соглашении или договоре на обслуживание, любые другие сведения о месте установки коммуникационного оборудования, имеющиеся в соглашении или договоре на обслуживание.

Важно отметить, что Конвенция, являясь основным документом международного характера, устанавливающим критерии развития национальных законодательств, определяющим виды деяний, подлежащих криминализации, мошенничество с использованием компьютерных технологий обозначила отдельным составом преступления.

В вопросах противодействия киберпреступности Совет Европы не ограничился разработкой и принятием Конвенции. Им создан Комитет по Конвенции о киберпреступности (ТСЧ), который представляет государства-участников, содействует эффективному использованию и реализации положений Конвенции, обмену информацией и рассмотрению поправок к ней. Кроме этого, помочь государствам в консолидации их возможностей в решении проблем, связанных с киберпреступностью, оказывает Управление Совета Европы по вопросам киберпреступности (С-PROC).

Если обратиться к документам, принятым в целях построения системы борьбы с правонарушениями в информационном пространстве Европейским Союзом, то необходимо отметить, что наряду с актами об электронной коммерции, персональных данных, об атаках на информационные системы, против детской порнографии, в 2001 году принято Рамочное решение по борьбе с мошенничеством и подделкой безналичных платежных средств, которое обязало каждого участника признать такие деяния, если они совершены умышленно, преступлением¹.

1 июня 2001 года в Минске заключено Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации²(далее – Соглашение). В попытке создания основ уголовно-правового регулирования борьбы с киберпреступностью на постсоветском пространстве Соглашение дает определение понятий преступления в сфере компьютерной информации, компьютерной информации, а также содержит перечень уголовно наказуемых деяний. Соглашением установлено, что его участники обязуются признавать в качестве преступлений согласно их нациальному праву следующие деяния, если они совершены умышленно: «а) осуществление неправомерного доступа к охраняемой законом компьютерной информа-

¹ Council Framework Decision of 28 May 2001 combating fraud and counterfeiting of non-cash means of payment (2001/413/JHA). Done at Brussels, 28 May 2001: [Электронный ресурс] / режим доступа: <https://www.ejn-crimjust.europa.eu> (дата обращения: 24.10.2019).

² Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации (Минск, 1 июня 2001 г.) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2009. № 13. Ст. 1460.



ции, если это деяние повлекло уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети; б) создание, использование или распространение вредоносных программ; в) нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети лицом, имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, повлекшее уничтожение, блокирование или модификацию охраняемой законом информации ЭВМ, если это деяние причинило существенный вред или тяжкие последствия; г) незаконное использование программ для ЭВМ и баз данных, являющихся объектами авторского права, а равно присвоение авторства, если это деяние причинило существенный ущерб». Таким образом, Соглашением хищения, совершаемые с использованием компьютерной информации, не выделены в отдельный состав преступления. Однако, в 2018 году государствами – участниками Содружества Независимых Государств (Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Кыргызская Республика, Российская Федерация, Республика Таджикистан, Республика Узбекистан) подписано Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступлениями в сфере информационных технологий¹, которое в своих положениях в качестве уголовно – наказуемого деяния уже предусматривает хищение имущества путем изменения информации, обрабатываемой в компьютерной системе, хранящейся на машинных носителях или передаваемой по сетям передачи данных, либо путем введения в компьютерную систему ложной информации, либо сопряженное с несанкционированным доступом к охраняемой законом компьютерной информации. Соглашение 2018 года по состоянию на 17 июля 2019 года еще не вступило в силу, но направление к криминализации киберхищений им уже обозначено.

На подходе криминализации отдельных видов киберпреступлений, в том числе влекущих за собой финансовые потери, основана и принятая в 2010 году Конвенция Лиги арабских государств о борьбе с преступлениями в области информационных технологий.

Еще одним документом международного характера, обязательным для его участников, является Соглашение Шанхайской организации сотрудничества о сотрудничестве в области обеспечения международной информационной безопасности². Однако в этом документе акцент сделан на противостоянии террористическим угрозам в киберпространстве, угрозам международной безопасности, а вопросам криминализации деяний внимание не уделено.

В 2014 году государства – члены Африканского союза приняли Конвенцию о кибербезопасности и защите персональных данных, сделав акцент на безопасности в информационном пространстве в целом и на законодательстве по содействию электронной торговле³.

В последние два десятилетия, помимо общеобязательных международных и региональных документов по вопросам кибербезопасности, практикуется принятие актов рекомендательного характера, например, типовой закон Лиги арабских государств о борьбе с преступлениями в сфере информационных систем (2004 год), типовые тексты законов Международного союза электросвязи (МСЭ)/ Карибского сообщества (КАРИКОМ)/ Карибского союза

¹ Соглашение о сотрудничестве государств - участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступлениями в сфере информационных технологий (Заключено в г. Душанбе 28.09.2018): [Электронный ресурс] / режим доступа: Справочно – информационная система «Консультант +»: (дата обращения: 07.11.2019).

² Соглашение между правительствами государств – членов Шанхайской организации сотрудничества о сотрудничестве в области обеспечения международной информационной безопасности (Екатеринбург, 16 июня 2009 г.)// Бюллетень международных договоров. 2012. № 1.

³ African Union Convention on Cyber Security and Personal Data Protection. Adopted by the twenty-third ordinary session of the Assembly held in Malabo Equatorial Qunea, 27 june 2014:[Электронный ресурс] / режим доступа: <https://au.int/en/treaties/african-union-convention-cyber-security-and-personal-data-protection>: (дата обращения: 07.11.2019).



электросвязи (КСЭ) по киберпреступности, электронной торговле и электронным доказательствам и другие. Указанные документы не являются обязательными, но могут учитываться и использоваться для целей национального законодательства любого государства.

Из отмеченных международных соглашений следует, что мировым сообществом намечена тенденция криминализации хищений, совершаемых в виртуальном пространстве, в отдельный состав преступления. И такой подход представляется верным. Но из приведенных примеров следует также и вывод о том, что государства мирового сообщества являются участниками разных международных соглашений и многие фундаментальные проблемы в вопросах противодействия киберхищению могут остаться неразрешенными.

Значительный вклад в решение проблемы противодействия киберпреступности вносит и ООН. Управлением ООН по наркотикам и преступности в целях изучения проблемы противодействия, разработки предложений по совершенствованию международных правовых мер и национальных законодательств проведено всестороннее исследование проблемы киберпреступности. Для проведения исследования, по просьбе Генеральной Ассамблеи ООН (резолюция № 65/230 от 01.04.2011г) Комиссией по предупреждению преступности и уголовному правосудию была создана межправительственная группа экспертов открытого состава, которая подобрала темы и методологию исследования, приняла к сведению само исследование, а также ответные меры на него со стороны государств - членов, международного сообщества и частного сектора, и предложила уже в 2017 году выполнять функции платформы для дальнейшего обсуждения вопросов, касающихся киберпреступности, внимательно следить за новыми тенденциями¹.

По результатам исследования были сделаны следующие основные выводы:

1. На современном этапе уровень развития киберпреступности предоставил возможность совершать преступления в любой точке мира в отношении неопределенного количества граждан и юридических лиц, минуя международные границы. При этом сам преступник может оставаться анонимным.

2. Большая часть киберпреступлений носит транснациональный характер, в связи с чем проблема обеспечения безопасности в киберпространстве стоит перед всеми государствами, которые признают, что ее успешное решение возможно только при совместных усилиях всех заинтересованных сторон.

3. Первостепенное значение в предупреждении и противодействии киберпреступности имеют меры правового характера. В первую очередь решения требуют вопросы криминализации, юрисдикции, транснациональных расследований.

4. Законодатели различных государств по-разному подошли к решению проблемы обеспечения безопасности в информационном пространстве, но, несмотря на активный законодательный ответ многих стран киберпреступности, важным аспектом, учитывая ее трансграничный характер, остается гармонизация национальных законодательств на международном уровне посредством разработки, принятия и исполнения единого многостороннего документа. Сбор информации для проведения исследования осуществлялся на основе вопросника, специально подготовленного для государств-членов, межправительственных организаций, представителей частного сектора и научных учреждений. Следует отметить, что для изучения национальных подходов к криминализации кибердеяний в вопроснике было выделено и представлено 14 основных категорий киберпреступлений, среди которых в качестве отдельного вида киберпреступлений обозначено мошенничество.

¹Global Programme on Cybercrime: [Электронный ресурс] / режим доступа: <http://www.unodc.org/unodc/en/cybercrime/global-programme-cybercrime.html/> (дата обращения: 24.10.2019).



Важным событием стало одобрение 18 ноября 2019 года в Третьем комитете 74-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН, проведённой с участием, в том числе, стран Содружества Независимых Государств (Азербайджан, Беларусь, Казахстан, Россия, Таджикистан, Узбекистан) идеи о разработке всеобъемлющей международной конвенции о противодействии использованию информационно – телекоммуникационных технологий в преступных целях¹. Это действительно знаменательная веха в области защиты прав и свобод человека в виртуальном пространстве. В заключении необходимо отметить, что разрабатываемая конвенция должна стать именно тем глобальным документом международного плана, который был необходим, в принятии которого назрела острая потребность, а Специальный межправительственный комитет, учрежденный для ее разработки, должен стать правовой платформой, консолидирующей уже существующие международные документы, предпринятые меры на уровне национальных законодательств и учитывающей итоги работы Межправительственной группы экспертов открытого состава при проведении всестороннего исследования проблемы киберпреступности, о котором упоминалось ранее. При этом, положения разрабатываемого документа должны учитывать наметившуюся тенденцию, при которой хищения, совершаемые в виртуальном пространстве, признаются отдельным составом преступления.

ШАЛАМОВА А.Н.

Начальник кафедры государственно-правовых дисциплин Восточно-Сибирского института МВД России, кандидат юридических наук, доцент, полковник полиции
E-mail: alisa.shalamova@yandex.ru

К ВОПРОСУ О КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМЕ

В каждом государстве есть свои важнейшие этапы развития, события, которые оказывают в дальнейшем судьбоносное воздействие на его государственность, на происходящие в нем социальные и культурные процессы. Принятие Конституции можно отнести к их числу. Значение Конституции в любом правовом государстве столь велико, что сам факт ее принятия оценивается как шаг к политической и экономической стабильности. Прошедшие годы конституционного развития для России, Казахстана и других постсоветских государств стали годами стабильно-эффективного эволюционного развития и убедительно показали, что конституционализм, основанный на прочной основе социокультурной системы ценностей народа, в полной мере соответствовал исторически сложившимся реалиям в обществе и стал прочной основой развития наших стран. Особое внимание в данной статье хочется уделить опыту конституционного строительства в некоторых странах СНГ.

В чем заключается основная черта сегодняшнего конституционализма? Это, в первую очередь, ставка на человеческий капитал, что должно стать основой обеспечения конкурентоспособности государств. Отношение к детям, молодежи, учебе, к развитию науки и культуры, к разрешению социальных проблем, созданию конкурентоспособности и высокотехно-

¹ Резолюция 3 комитета 74 сессии Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций: [Электронный ресурс] / режим доступа: <https://undocs.org/en/A/C.3/74/L.11/Rev.1/> (дата обращения 25.11.2019).



логической экономики, усилия и важнейшие инициативы в области глобальных интеграционных процессов сформировали уникальную атмосферу созидания и творческого роста.

Например, в республике Казахстан качественно отличает прежде всего то обстоятельство, что на основе глубоко продуманных и дальновидных инициатив Президента страны были созданы более прочные экзогенные и эндогенные предпосылки для целенаправленного, стабильного и динамичного развития, социальной модернизации общества, превращения основополагающих конституционных ценностей и принципов в живую реальность.

Несомненно, что во всех постсоветских государствах, занимающих громадные территории евразийского пространства за последние двадцать пять лет, накопилось достаточно опыта для проведения определенных итогов конституционно-правового развития. Для наших стран первоочередной задачей общественной трансформации было и остается установление прочного конституционализма и гарантирование устойчивости конституционно-правовых развитий с учетом ценностно-системных особенностей каждой страны.

Однако еще не везде удается обеспечить стабильный переход к новому конституционному правопорядку. Я не имею в виду только имевшие место политические катаклизмы социально-экономическую нестабильность. Вопрос относиться к государственно-правовой системе в целом.

Ни один конституционалист не сомневается в том, что во всех своих проявлениях основополагающие конституционные ценности составляют системную целостность и делают Конституцию живущей реальностью только тогда, когда на этой ценностно-системной основе базируется также вся правовая система, правоприменительная практика, весь комплекс взаимоотношений человек-государство, когда эти ценности для каждого конкурентного индивидуума в гарантированной форме становятся движущей силой бытия.

Лишь призвание Конституции к жизни, утверждение ценностей конституционно-нормативного характера в качестве правил реальной жизни позволяют гарантировать верховенство права и системную стабильность. Для всех стран, без исключения, сверхзадачей была и остается гармонизация реалий общественной жизни конституционным решениям, основанным на обеспечении верховенства права.

Любая деформация конституционализма - это искажение основополагающих конституционных ценностей и принципов в обществе, отход от всеобщего согласия в отношении системы социокультурных ценностей общежития.

С этой точки зрения, сегодня неоспоримым является также тот факт, что не только для стран новой демократии, но для многих стран старой демократии конституционный дефицит стал тревожной социальной болезнью. Характерными чертами сегодняшней социальной реальности в мире стали: низкий уровень конституционной культуры и конституционной морали; деформированное восприятие конституционной аксиологии; антагонизм между Конституцией и социальной действительностью.

Всеобщая декларация прав человека констатирует, что «признание достоинства, присущего всем членам человеческой семьи, и равных и неотъемлемых их прав является основой свободы, справедливости и всеобщего мира», также, что «все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах»¹. Человеческое достоинство является высшей, самодостаточной ценностью и представляет соразмерные требования к проявлению соответствующего общественного гуманизма и морали. Гуманская правовая система не предполагает только наличие необходимых субъективных моральных качеств у отдельных членов

¹ Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г. // СПС КонсультантПлюс.



общества. Главное – это наличие адекватной общественной среды для их проявления, формирование таких предпосылок, когда каждый человек, власть и общество в целом будут иметь одинаковые аксиологические ориентиры, базирующие на принципе верховенства права.

Конституция в реальной жизни должна стать воплощением общественного согласия именно вокруг тех фундаментальных ценностей, которые в условиях конкретной социальной реальности являются моральной основой и сущностью социального поведения человека, а также основной характеристикой общественного поведения властей/ по определению Канта, является внутренним моральным законом их существования.

История конституционного развития сама по себе является историей самопознания социума, историей осознанного бытия, осмысленного сосуществования во времени.

Как в этом плане реальная ситуация конституционной действительности в наших странах. Анализ показывает, что особенно в странах новой демократии имеет место подчеркнутый кризис конституционализма, низкий уровень конституционного развития.

Характерными чертами социальной действительности стали: высокий уровень коррупции; общая апатия и недовольство; низкий уровень политической культуры и избирательной культуры; недостаточный уровень открытости властей; отсутствие системности и гарантированности в обеспечении и защите прав человека; недовольство со стороны граждан к судебной системе и др.

Очень часто на различных международных форумах, конференциях гордостью представляются достижения в области обеспечения верховенства конституции в разных странах, но есть не очень приятная сторона конституционной действительности в наших странах.

Для анализа нужно обратиться к расчетам Международной программы юстиции по определению индекса верховенства права.

Постараюсь представить Вам только некоторые результаты. Во-первых, исследование охватывает 102 страны. Во-вторых, для выявления общей картины оценки уровня верховенства права учитывались 535 показателей. В-третьих, все эти показатели были сгруппированы по следующим восьми группам: уровень разделения властей; уровень коррупции; защита основных прав; открытость управления; уровень безопасности; правоприменительная практика; уголовное правосудие; гражданское правосудие.

Представим краткий сравнительный анализ некоторых из приведенных параметров.

На основе проведённого исследования обобщающий индекс верховенства права имел самый высокий уровень в скандинавских странах- 85-87%. В США данный индекс составляет 73 процента, и страна находится на 19 месте. Казахстан находится на 65-ом месте среди 102 стран, а индекс верховенства права оценивается на 50 процентов. В Российской Федерации эти показатели, соответственно, составляют – 75-ое место и 47% в Кыргызстане -74-ое и 47% в Узбекистане- 81-ое место и 46%.

Необходимо иметь в виду, что 50 процентов и ниже считаются неудовлетворительными результатами.

Какая картина сложилась в отношении коррупции? Из 102 стран в 57 странах ситуация оценивается неудовлетворительно, то есть уровень коррупции превышает 50 процентов. Самая благополучная ситуация в Дании, Норвегии, Швеции, Финляндии и Сингапуре, где уровень коррупции составляет 4-10 процентов. В США уровень коррупции составляет 25 процентов, в Казахстане 55%/58-ое место/, В Российской Федерации – 56% /60-ое место/, в Узбекистане – 65% /81 –ое место.



На основе каких индикаторов выявляется такая картина? Она определяется с учетом 68 параметров, которые сгруппированы в четыре обобщенные группы. Насколько должностные лица используют свои функции для получения личной выгоды? - в исполнительной власти; в судебной системе; в армии и полиции; в законодательной власти.

Представленная картина свидетельствует о социальном метастазе в мировом масштабе, что свидетельствует также о деформированности конституционных ценностей в реальной жизни.

Приведем также некоторые другие обобщения. Например, по уровню защиты прав человека самая благополучная ситуация в Финляндии, Дании, Норвегии, Швеции, а также в Австрии- 87-91 процент. США среди 102 стран занимает 26-ое место, а уровень защиты прав человека оценивается на 73 процента. Казахстан, соответственно, 84-ое место, 46%; Российская Федерация 80-ое место, 47%; Киргизстан- 70-ое место, 51%; Узбекистан- 91-ое место, 41 %.

Какова картина в области уголовной юстиции? Самая благополучная ситуация в Финляндии, Дании, Сингапуре, Норвегии и Австрии- 82-85%. США находится на 23-ем месте-64%; Казахстан занимает 58-ое место -42%; Российская Федерация – 74-ое место, 36%; Узбекистан -49-ое место, 44%.

Не только приведенные цифры, но и результаты некоторых других исследований убедительно показывают, что современные вызовы реального обеспечения верховенства Конституции и установления подлинного конституционализма в наших странах обусловлены именно низким уровнем реализации принципа верховенства права, что в свою очередь определяет характер неотложных конституционно-правовых и институциональных решений, чтобы:

- 1) принцип верховенства права стал основой социального поведения каждого человека;
- 2) политическое поведение политических институтов также базировалось на принципе верховенства права;
- 3) Принцип верховенства права определил характер и содержание общественного поведения властей.

Только таким путем можно в реальности обеспечить верховенство конституции и установить подлинный конституционализм в наших странах.

ШАРИПОВ Д.С.

Омӯзгори кафедраи тиҷорат ва ҳуқуқи Донишкадаи иқтисод ва савдои Донишгоҳи давлатии тиҷорати Тоҷикистон
e-mail: Daler.Sharipov.888@mail.ru

ВАЗЬИ ҲУҚУҚУ ОЗОДИҲОИ СИЁСИИ ИНСОН ВА ШАҲРВАНД ДАР ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН

Ҷумҳурии Тоҷикистон аз давраи соҳибистиқлол гаштани худ ҳуқуқу озодиҳои инсон, арзишҳо, принсипу меъёрҳои умумиэътирофшудаи байналмилалиро пос медорад.

Бо қабули Конституцияи Тоҷикистони соҳибистиқлол ҳуқуқу озодиҳои инсон ба сифати арзиши олӣ эътироф шуда, онҳо муайянкундандаи мақсад, мазмун ва татбиқи



қонунҳо, фаъолияти ҳокимияти қонунгузор ва икроия гардида, ба воситаи ҳокимияти судӣ таъмин мешаванд. Дар сатҳи Конститутсия тамоми ҳуқуқу озодиҳои асосӣ танзими ҳамаҷониба пайдо кардаанд.

Ҳуқуки инсон - вазъи ҳуқуқии инсонро нисбат ба давлат, имконият ва талаботҳояшро дар соҳаҳои иқтисодӣ, иҷтимоӣ, сиёсӣ, маданий муайян мекунад. Мағҳуми ҳуқуқи инсон дар давраи инқилобҳои буржуазӣ пайдо гардида, хусусияти табиӣ ва даҳлнопазир дорад. Дар натиҷаи омӯзишҳо татқиқотҳо ҳуқуқҳои инсонро ба ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ, сиёсӣ, иҷтимоӣ, иқтисодӣ ва маданиӣ, тақсим мешавад.

Вазъи ҳуқуқии инсон дар санадҳои зерини байналмилалӣ ва миллии Тоҷикистон зикр гардидааст, аз ҷумла Эъломияи ҳуқуқи башар¹ (с. 1948 Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои гражданий ва сиёсӣ, с. 1966; Паймони байналмилалӣ оид ба ҳуқуқҳои иқтисодӣ, иҷтимоӣ ва маданиӣ, с. 1966; Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон, қонуну кодексҳо, ва дигар санадҳои ҳуқуқӣ).

Ҳуқуқи инсон яке аз арзишҳои муҳимтарини тамаддуни ҷаҳонист. Амалисозӣ ва ё баръакс вайрон кардани ҳуқуқҳои инсон ба инкишофи рӯҳӣ, иқтисодӣ, иҷтимоӣ, сиёсии чи давлат ва ҷомеа, умуман ба ҳар як шаҳсияти алоҳида таъсир мерасонад. Ҳуқуқи инсон барои он зарураст, ки манфиатҳои ҳар як шаҳсро ҳимоя ва таъмин намуда, барои ҳар як шаҳс зиндагонии арзанда ва инкишофи озодонаро фароҳам меоварад².

Дар Ҷумҳурии Тоҷикистон фаҳмиши аҳамияти масъалаҳои таъмини ҳуқуқи инсон, волоияти ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ҳамчун асоси давлати ҳуқуқбунёд ташаккул ёфта истодааст. Дар ҷомеа ҳамчунин бояд механизми ҳифз, татбиқ ва таъмини ҳуқуқ ва озодиҳои инсон таҳия шаванд, ки он ба шаҳс имкон медиҳад аз ҳуқуқ ва қоидаҳо бо мақсади амалисозии воқеии ҳуқуқ ва озодиҳои худ истифода барад. Мавқеи марказиро дар механизми таъмини ҳуқуқ ва озодиҳои инсон ва шаҳрванд мақомоти корҳои доҳилӣ ишғол менамояд, ки фаъолияти онҳо бевосита ба ҳимояи ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд равона шудааст.

Дар низоми ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, ҳуқуқу озодиҳои сиёсӣ мавқеи маҳсус доранд. Нисбат ба гурӯҳҳои дигар ҳуқуқу озодиҳо, ҳуқуқу озодиҳои сиёсӣ асосан барои шаҳрвандони ҷумҳурий таъин гардидаанд.

Барои субъекти аксари ҳуқуқу озодиҳои сиёсӣ гардида, тааллук доштан ба шаҳрвандии Тоҷикистон яке аз омилҳои асосӣ мебошад. Масалан, аз 5 моддаи Конститутсия, ки ҳуқуқу озодиҳои сиёсиро муқаррар менамоянд, фақат яке аз онҳо (моддаи 30) барои шаҳс таъин гардидааст. Ин ҳолат аз он шаҳодат медиҳад, ки ин гурӯҳи ҳуқуқу озодиҳои асосӣ бо сохтори давлатӣ, ташкили мақомоти давлатӣ, вазъи ҳуқуқи инсон моҳияти идораии давлатӣ ва сохтори ҷомеа алоқманд аст³. Аз ин рӯ, ҳуқуқу озодиҳои сиёсӣ аксаран ба шаҳрвандон дастрас буда, хориҷиён ва шахсони шаҳрвандӣ надошта фақат аз баъзе онҳо истифода бурда метавонанд⁴.

Ҳуқуқу озодиҳои сиёсии шаҳрванд, ҳамчун ҳуқуқу озодиҳои фардӣ қисми таркибии вазъи ҳуқуқии инсон ва шаҳрванд буда, ҳуқуқи инкорнашаванди онҳо мебошад. Хусусияти хоси давлати демократӣ муқаррар кардани низоми ҳуқуқу озодиҳои сиёсие, ки иштироки шаҳрвандонро дар ҳаёти сиёсии ҷомеа ва давлат таъмин менамояд, мебошад.

¹ Эъломияи умумии ҳуқуқи башар аз 10.12.1948.

² Имомов А. Ҳуқуқ, озодӣ ва вазифаҳои асосии инсон ва шаҳрванд. – Душанбе, 1997.

³ Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон (бо тағијороту иловаҳо). - Душанбе, 2016. – 124 с.

⁴ Тафсири илмӣ-оммавии Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон. Душанбе. 2009.



Шакли чумхурии идораи давлат ва моҳияти демократии он дар соҳибихтиёрии халқ ифода меёбад. Халқ баёнгари соҳибихтиёрий ва сарчашмаи ягонаи ҳокимияти давлатӣ мебошад. Барои амалӣ гардонидани ин хусусиятҳо ба шаҳрвандон ҳуқуқу озодиҳои сиёсие муқаррар ва кафолат дода мешавад, ки амалан иштироки фаъолонаи онҳоро дар татбиқи соҳибихтиёрии халқ таъмин менамоянд. Фаъолии сиёсии шаҳрванд ва пойдорию устувории давлат ба яқдигар зич алоқаманданд. Дар заминаи иштироки фаъолонаи шаҳрвандон дар ҳаёти сиёсии мамлакат фаъолияти мақсадноки низоми сиёсии чомеа ба роҳ монда мешавад.

Ҳуқуқу озодиҳои сиёсии шаҳрвандон аз низоме иборат аст, ки онҳо ба яқдигар алоқамандию пайвастагӣ доранд. Мувофиқи Конститутсия ҳар як шаҳрванд ҳақ дорад дар ҳаёти сиёсӣ ва идораи давлатӣ бевосита ва ба воситаи вакилонаш иштирок намояд. Шарти муҳими соҳиб гардидан ба ин ҳуқуқу озодиҳои сиёсӣ аз синни 18 солагӣ ҳуқуқ пайдо мекунад. Шахсоне, ки аз тарафи суд бо тартиби муқарраршуда ғайри қобили амал дониста шудаанд, ҳуқуки дар интихобот ва раъйпурсӣ иштирок кардан надоранд. Инчунин он шахсоне, ки мувофиқи ҳукми суд дар ҷойҳои аз озодӣ маҳрум шудан нигоҳ дошта мешаванд, аз ин ҳуқуқ маҳруманд.

Шаҳрванд дар ҳаёти сиёсӣ ва идораи давлат дар шаклҳои гуногун иштирок менамояд. Ин шаклҳо аз меъёрҳои конститутсионӣ, қонунҳои

конститутсионӣ, қонунҳои ҷорӣ ва санадҳои зерқонунӣ бар меоянд. Онҳо ба шаҳрванд ҳуқуқи интихоб кардан ва интихобот шудан ба мансаби Президент, аъзои Маҷлиси миллӣ ва вакили Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олий ва Маҷлиси маҳаллӣ ва дигар мақомоти интихобӣ, иштирок кардан дар раъйпурсии миллӣ ва маҳаллӣ, дар муҳокимаи умуниҳалқии лоиҳаи қонунҳо ва қарорҳои аҳамияти миллӣ ва маҳаллидошта, дар маҷлиси коллективҳои меҳнатӣ ва дар ҷои истиқомат ва ғайраро таъмин мекунанд. Ин шаклҳо аз тарафи шаҳрванд асосан ба тарзи дастаҷамъӣ амали гардонидани ҳуқуқи онҳоро барои иштирок дар ҳаёти сиёсии чомеа ва идораи давлат таъмин менамояд¹.

Меъёри мазкур ба талаботи моддаи 25 санади байнамилалӣ дар бораи ҳуқуқҳои шаҳрвандӣ ва сиёсӣ ҳамоҳанг аст. Дар он гуфта шудааст, ки ҳар як шаҳрванд бе ҳеч гуна поймолкунӣ ва маҳдуднамоии беасос бояд ҳуқуқу имконияти чи бевосита ва чӣ ба воситаи намояндагони озодона интихобшуда дар корҳои давлатӣ иштирок кардан дошта бошад, дар шароити умумии баробар дар кишвари худ ба хидмати давлатӣ роҳ дода шавад.

Ин меъёр ҳуқуқи баробари шаҳрвандро мувофиқи лаёқату тайёрии касбии ў бе ҳеч як маҳдудкунӣ барои ишғол кардани ҳар қадом мансаби давлатӣ ифода мекунад. Дар вақти қабул ба хидмати давлатӣ ба муқаррар кардани ҳар қадом маҳдудияти бевосита ё ба восита сарфи назар аз миллат, најод, ҷинс, забон, эътиқоди динӣ мавкеи сиёсӣ, вазъи иҷтимоӣ ва молу мулк ва дигар ҳолатҳо роҳ дода намешавад. Баробари ин, барои ишғол кардани ин ё он мансаби давлатӣ бояд тайёрии касбии шаҳрванд мувофиқат намояд ва ў аз синни 18 солагӣ ҳуқуқи ба хидмати давлатӣ дохил шуданро пайдо мекунад.

Мувофиқи санадҳои ҳуқуқӣ дар бораи хизмати давлатӣ барои беасос ба вазифаи

¹ Қонуни конститутсионии Ҷумҳурии Тоҷикистон «Дар бораи раъйпурсии Ҷумҳурии Тоҷикистон» аз 4 ноябрисоли 1995.



mansabī tāyin nashudanash shaṛvand bo sababxoi zerin metavonad ba sud murochiat namoyaḍ, agar sud ūro fayri қobili amal ё қobili amalashro maħdud karda bošad; dar surati az taraifi sud maħrum karðani huqquq vay oid ba išfol karðani vaziħaħo muajjan dar xiħmati давлатӣ ba mūħlatti muajjan; ḥangom iż-żaraifi muassisa tibbī oškor karðani kasaļie, ki baroi išfoli vaziħaħo mansabi mamoniya tamenoyaḍ, dar ҳolatħo, ki baroi išfoli mansabi mazkur talabotxoi maħsus peshbinī karða shudaand; چой doštani munosibati heshutaborī bo hizmatħi давлатӣ (volidon, зану шавхар, barodaron, ҳoħaron, farzandon), agar hizmati onħo bo itoat ё nazorati bevosita jake ba digare alokamand bošad va dar digar ҳolatħo bo қonunguzori peshbinigħa.

Boad қайд karð, ki dar şaroiti bозори iqtisodij soħibkoroni nав faċolijsati korħonaro beshtar dar aħħos ҳamkorii oħlaivī ba roħ memonand.

Huqquq shaṛvand ba ištirok dar ҳaeti siēsī va idora i давлатӣ, bo huqquq ū ba muttahid shudan dar taškilotx alopamand mebošad. Shaṛvand ҳaġġ dorad dar taškili ҳizbħo siēsī, ittipofok kasaħba va digar ittiħodijah Chamjiet ištirok namoyaḍ, iħtiejer ba onħo doħil wa az onħo horiċ garad.

Huqquq mazkur ba shaṛvandon imkon medihad, ki berun az tarki bi i давлатӣ ittiħodijah taškili namoyañd, ki baroi amal ġardonidani exhiġot onħo dar samtħo għuġogu haёт musoidat kunnand. Ta'xisdiċiħandagħon, ażżeo ħażi ja ištirokchi ħażi ittiħodijah Chamjiet, shaṛvandoni ba sinni 18 rasida, ażżeo ħażi ja ištirokchi ħażi ittiħodijah Chamjieti ħawdon, shaħsoni 14 soli, ittiħodijah Chamjieti ħawdon, shaħsoni 10 soli, boad 10 soliha bošand.

Ba nizomi huqquq ozodii konstitutsjoni shaṛvandon ҳamessa az rūi on baħo doda mewswad, ki i давлат dar kado mħacm onħoro muqarrar karða to kado darača ba tadbiki onħo kafolat dodaast. Konstitutsjija nав barobari wasse ġardonidani nomgħi huqquq ozodij, kafolati onħoro niz nišon dodaast. Vale in kafolatħo bo choraħo ҳaġġi tħalli minn tħalli.

Huqquq ozodiħo siēsī - dar nizomi huqquq ozodiħo siēsī mawkei maħsus dorand. Nisbat ba għur-ħixxha digari ozodiħo, huqquq ozodiħo siēsī aħħos baroi shaṛvandoni ɬ-ċumħuri tāyin garidaand. Baroi subjeekti akbari huqquq ozodiħo siēsī ġarid dan taal luq doštān ba shaṛvand tiegħi Toċikistōn jake az oħmiħi aħħos mebošad¹.

Dar Konstitutsjija Čumħuriji Toċikistōn, ki huqquq ozodiħo siēsiro muqarrar menamoyañd, faqat jake az onħo baroi shaħs tāyin garidaast. In ҳolat az on shaħodat medihad, ki in għur-ħixxha huqquq ozodiħo aħħos ħaqiex iż-żorr i давлатӣ, taškili maqomoti i давлатӣ, vażżei huqquq ħinno, moħixiati idora i давлатӣ va soħtori ħomea alopamand ast. Huqquq ozodiħo siēsii shaṛvand ҳamčun huqquq ozodiħo fard ġisim tarġibbi vażżei huqquq ħinno wa shaṛvand mebošad. Hususijati hoxi i давлатi demokratī muqarrar karðani nizomi huqquq ozodiħo siēsie mebošad, ki in iħiġi kien iż-żgħiġiha shaṛvandonro dar ҳaeti siēsii ħomea va i давлат tāyin menamoyaḍ.

Hususijati hoxi huqquq ozodiħo siēsī dars on mebošad, ki ištirokxi halqi ɬ-ċumħuriro dars taškili namudani maqomoti i давлатӣ va idorakunni i давлатī muajjan menamoyaḍ.

¹ Farħanġi istiloħotxi huqquq / Zeri taħriri Maħmudov M.A. - Dushanbe: ER-graph, 2009. - C. 523

**ШАРИПОВ П.Ш.**

Омӯзгори кафедраи ҳуқуқшиносии Донишгоҳи давлатии Хӯҷанд
ба номи академик Бобоҷон Ғафуров
E-mail: sharipov_0786@mail.ru

ҲУҚУҚҲОИ СИЁСИИ ШАҲРВАНДОН ВА ЗАМИНАҲОИ КОНСТИТУТСИОНИИ ОН

Дар аввали солҳои 90-уми асри XX дар натиҷаи аз байн рафтани Иттиҳоди Шӯравӣ давлатҳои нави мустақил таъсис ёфтанд, ки дар назди онҳо вазифаҳои басо мушкилу сарнавиштсоз, яъне пойдории мустақилияти худ, таъсиси сохторҳои давлатӣ, пешбурдани сиёсати дохиливу хориҷии қишвари худ дар асоси комёбиҳои ҷомеаи пешрафтаи мутамаддини муосир меистод. Ба ҷумлаи чунин давлатҳои мустақил Ҷумҳурии Тоҷикистон низ дохил мешуд, ки дар тӯли ҳафтод сол дар ҳайати давлати абарқудрати сотсиалистӣ – ИҶШС, солҳои 1924-1991 ворид ғашта буд.

Ҷумҳурии Тоҷикистон низ зарур донист, ки такя ба нахустин санади муҳими сиёсиву ҳуқуқии қишвар – Эъломияи Истиқлолияти давлатии Ҷумҳурии Тоҷикистон, қиҳанӯзсанай 24-августи соли 1990-ум қабул гардида буд, ба модда ва бандҳои он, тағйироту иловаҳо ворид намояд ва расман санаи 9 – сентябрь соли 1991 Истиқлолияти давлатии худро эълон кард ва дар ҳаритаи сиёсии ҷаҳон мавқеи худро ишғол намуда, дар муносибатҳои байналмилалӣ худро ҳамчун субъекти мустақили ҳуқуқи байналхалқӣ муаррифӣ намояд¹.

Ҳалқи тоҷик аз рӯзҳои нахустини таъсисёбии давлати мустақили худ, асосҳои сохтори конститутсионӣ ва идоракуниро дар шароити нав танзим намуда, бунёди давлати демократию ҳуқуқбунёд, дунявию ягона ва иҷтимоиро, мақсад ва вазифаи аввалин дараҷаи худ қарор дод.

Аз қадамҳои аввалини Истиқлолияти давлатӣ миллати тоҷик ба гирдоби санчишҳои вазнинтарин қашида шуд. Қувваҳои бадҳоҳи миллат бо истифода аз дасисаю бозиҳои сиёсӣ, барангехтани низоъҳои дохилӣ тавонистанд, қишвари моро ба майдони мухолифат ва муқовимати сиёсӣ табдил диханд, ки ин омилҳо боиси Тоҷикистони соҳибистиқлолро ба ҷанги таҳмилии шаҳрвандӣ (солҳои 1992-1997) дучор намуд.

Иҷлосияи XVI-уми Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон (даъвати дувоздаҳум), ки аз санаи 16 ноябр то 2 декабри соли 1992 дар шаҳри Хӯҷанд дар шароити вазнини сиёсӣ барпо гардид ва дар ҳамин Иҷлосияи таъриҳӣ барои минбаъд қатъ кардани ҷанги шаҳрвандӣ замина гузошта шуд. Ин Иҷлосияи тақдирсоз имкон муҳайё намуд, ки ба барқароркунни шоҳаҳои фалаҷ шудаи ҳукумат дар маҳалҳо, сохторҳои давлатӣ, таъмини сулҳу субот дар ҷомеа, баргардонидани гурезаҳо, эҳёи иқтисодӣ ва ба ташкили заминаҳои ҳуқуқии давлати демократӣ шурӯъ намоем².

Бо савия ва интиҳоби баланди қасбӣ ва дарки масъалаҳои мавҷуда, аз ҷониби вакилони мардумӣ, ҳукумати конститутсионӣ бо роҳбарии Эмомалӣ Раҳмон ташкил ва ба кори худ шурӯъ намуд.

Эмомалӣ Раҳмон масъулияти бузургро ба зиммаи худ гирифта, роҳи бунёди давлати демократию ҳуқуқбунёд, дунявӣважонаропешгирифтанд. Бо шарофати сиёсати

¹ Эъломияи Истиқлолияти Республикаи Советии Сотсиалистии Тоҷикистон. – Душанбе: Ирфон, 1990. – 20 с.

² Қосимов Ф. Нақши Конститутсия дар тарбияи ҳуқуқии шаҳрвандон // Ҷумҳурият. – 2014. – 12 апр.



хирадмандонаи Асосгузори сулҳу ваҳдати миллӣ – Пешвои миллат, Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон мухтарам Эмомалӣ Раҳмон халқи тоҷик нахустин бор чун як қисми чудонашавандай ҷомеаи ҷаҳонӣ дар таърихи науви ҳуд бо мақсади демократӣ соҳтани ҷомеа, соҳтмони давлати мустақил, демократӣ, ҳуқуқбунёд, дунявӣвайагона, риояи ҳуқуқу озодиҳоинсонваҳрванд, бо гузаронидани раъйпурсии умумиҳалқӣ Конститутсияи науви қишварро қабулкард, ки он барои соҳтмони давлати демократии ҳуқуқбунёду дунявӣ ва риояи дастовардҳои инсоният дар соҳаи ҳуқуқу озодиҳоинсонваҳрвандро кафолат медод¹.

Дар ин марҳалаи тақдирсоз, зарурати қабули Конститутсияи нау ба миён омад. Дар Иҷлосию Шӯрои Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон, ки заминагузори таҳия ва қабули Конститутсияи навини Тоҷикистон ба ҳисоб меравад, Комиссияи маҳсуси конститутсионӣ, барои таҳияинави Конститутсия таъсис дода шуд. Дар давоми шашмоҳ, гурӯҳи корӣ ду лоиҳаи Конститутсияро омода кард. Як лоиҳа ба шакли идораи парламентӣ ва лоиҳаи дигар ба шакли идораи президентӣ бахшида шуда буд. Комиссия дар натиҷаи баррасӣ лоиҳаи Конститутсияро, ки шакли идораи президентиро ҳимоя менамуд, маъқул дониста, онро барои муҳокимаи умумиҳалқӣ дар матбуот нашр кард.

Санаи 6 ноябри соли 1994 лоиҳаи Конститутсия, ки дар раъйпурсии умумиҳалқӣ пешниҳодгардида буд, қабул карда шуд. Натиҷаи раъйпурсии умумиҳалқӣ бисёр мусбӣ ва қонеъкунанда буд, зеро бештар аз 87 фоизи овоздиҳандагон лоиҳаи пешниҳодшудаи шакли идоркуни президентиро ҷонибдорӣ намуданд.

Эътироф гардидани халқ ба сифати сарчашмаи ягонаи ҳокимияти давлатӣ (сиёсӣ), ки дар моддаи шашуми Конститутсия мушаҳҳас омадаст, аҳамияти маҳсус дорад ва зухури иродай халқ, дар навбати аввал ба раъй (овоз) ва интиҳоби фаъоли овоздиҳандагон вобастагӣ дорад. Дар асоси ин муқаррароти Конститутсия шаҳрвандони қишвар бидуни ягон маҳдудият ҳуқуқи озодона дар ҳаёти сиёсии қишвар ширкат варзидан ва ошкоро изхордоштани ақидаҳои сиёсии худро доранд².

Ҳангоме, ки дар сатҳи конститутсионӣ халқ баёнгари соҳибихтиёри ва сарчашмаи ягонаи ҳокимияти давлатӣ пазирифта шудааст ва ҳокимияти давлатӣ бевосита аз ҷониби халқ ва ё ба воситаи вакилони онҳо ташкил ва амали соҳта мешавад, таҳқим бахшидани ҳуқуқҳои сиёсӣ хеле зарур аст. Зиёда аз, ин дар шароити давлатҳои демократӣ ва ҳуқуқбунёд бидуни кафолати ин зумраи ҳуқуқҳо, рушди устувори ҷомеа халалдор мегардад³.

Барои инсон ва шаҳрванд ҳуқуқу озодиҳои конститутсионӣ, воситаи асосии ҳуд ифодакунӣ ва ошкорнамудани лаёқат, таъмини шаъну шараф ва эътибор, ки барои шаҳсияти озод ҳос аст, воситаи муҳими амали гардонидани ҳуқуқҳои инкорнашавандай ӯ дар идоракунни ҷомеа, таъмини шароити хуб ва зарурии иқтисодию иҷтимоӣ ва фарҳангӣ, барои қонеъ гардонидани эҳтиёҷоти ҳаётан муҳими моддию маънавӣ мебошанд.

Боби 2-юми Конститутсия, ки ба ҳуқуқу озодӣ, вазифаҳои асосии инсон ва шаҳрванд бахшида шудааст, дар маҷмӯъ аз 33 модда иборат буда, аксари онҳо оид ба ҳуқуқу озодиҳои муайяни инсон ва шаҳрванд меъёр муқаррар намудаанд. Онҳо на аз меъёр ва маҷмӯи оддӣ, балки аз низоми мураккабе иборатанд, ки асоси мантиқӣ ва мазмуну таъиноти маҳсус доранд. Ҳуқуқу озодӣ ва вазифаҳои асосии инсон ва

¹ Шарифзода А., Гафуров А. Наҷотбахши миллат. – Душанбе, 2012. – С. 26-27.

² Шарифзода А., Гафуров А. Наҷотбахши миллат. – Душанбе, 2012. – С. 30-31.

³ Диноршоев А.М., Сафаров Д.С. Ҳуқуқи инсон: китоби дарсӣ. – Душанбе, 2008. – С.139.



шахрвандро, тибқи Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ба тариқи зайл тасниф кардан мумкинаст:

- хуқуқу озодиҳои фардӣ;
- хуқуқу озодиҳои сиёсӣ;
- хуқуқу озодиҳои иҷтимоию иқтисодӣ;
- вазифаҳои асосии инсон ва шаҳрванд;
- хуқуқу озодӣ ва вазифаҳои асосии инсон ва шаҳрванд дар вазъияти фавқулодда;
- кафолати хуқуқуозодии инсон ва шаҳрванд.

Ҳамин тариқ, хуқуқу озодӣ ва вазифаҳои асосии инсон ва шаҳрванд, муносибату алоқаҳои муҳимтарини байнишаҳрвандро бо давлат инъикос намуда, мавқеи шаҳсро дар чомеа муайян менамоянд.

Дар байни хуқуқу озодиҳои асосии инсон ва шаҳрванд, хуқуқу озодиҳои сиёсии шаҳрвандон ҷойи маҳсусро ишғол менамояд.

Хуқуқу озодиҳои сиёсии шаҳрвандон, ин маҷмӯи хуқуқу озодиҳои ба шаҳрванди давлат тааллукдоштаро меноманд, ки ба ҳар як шаҳс аз синни 18 солагӣ пайдо гардида, ба ў имконият медиҳад, ки дар иштироки озодонаю васеъро дар ҳаёти ҷамъияти-сиёсии мамлакат ва амалисозии ҳокимиияти давлатӣ фароҳам оваранд.

Таъйиноти асосии хуқуқу озодиҳои сиёсии шаҳрвандон дар он зохирмегардад, ки иштироки фаъоли шаҳрвандро, дар равандҳои сиёсӣ ва демократиунонии ҳаёти чомеа таъмин намуда, дар ин замина робитаҳои байни шаҳрвандон, чомеа ва давлат таҳқим баҳшад.

Хуқуқу озодиҳои сиёсии шаҳрванд. иштироки бевосита ва ё бавоситаи шаҳрвандонро дар ташкилу фаъолияти мақомоти давлатӣ, инчунин ширкати фаъолонаи онҳоро дар чомеаи шаҳрвандӣ таъмин намуда, ҳамчун яке аз унсурҳои асосии чомеаи мутамаддин шинохта мешаванд. Маҳз тавассути онҳо намуди режими (низоми) сиёсӣ ва сатҳи демократия дар ин ё он мамлакат муайян карда мешаванд¹.

Дар Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон оиди вазъи хуқуқу озодиҳои сиёсии шаҳрванд дар моддаҳои 27, 28, 29, 30, 31 мушаххас омадаанд.

Тибқи моддаи 27 Конститутсияи Ҷумҳурии Тлҷикистон «Шаҳрванд хуқуқ дорад дар ҳаёти сиёсӣ ва идораи давлатӣ бевосита ва ё бавоситаи вакилонаш иштирок намояд»².

Ё тибқи муқаррароти моддаи 29-и Конститутсия «Шаҳрванд хуқуқ дорад дар маҷлис, гирдиҳамоӣ, намоиш, раҳпаймоии осоишта, ки қонун муқаррар кардааст, ширкат варзад».

Дар ҷаҳони муосир соҳти демократӣ ва дунявии давлатдорӣ ба суботи сиёсӣ, иқтисодиву иҷтимоии чомеа ва пешрафту тараққиёти тамоми соҳаҳои ҳаёт мусоидат кардааст. Тоҷикистон, ки ҷузъи ҷудоинопазири чомеаи ҷаҳонӣ аст, бунёд кардани чунин давлатро бо дарназардошти арзишҳои миллӣ ихтиёр намудааст. Зоро ҳар як миллати соҳибтамаддун мувофиқи хусусиятҳои миллӣ, таърихиву фарҳангӣ ва иҷтимоиву мазҳабии худ давлатдорӣ мекунад.

Мо маҳз дар асоси ҳамин принсип давлате бунёд карданиҳастем, ки дар он хуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд, инчунин зиндагии шоистаи онҳо воқеан дар заминаи суннатҳои миллиамон таъмин карда шаванд.

¹ Диноршоев А.М., Сафаров Д.С. Хуқуқи инсон: китоби дарсӣ. –Душанбе, 2008. – С.142-143.

² Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон. – Душанбе: «Нашриёти Ганҷ», 2016.



Имрӯз шаҳрвандони Тоҷикистон ҳаёти худро бе арзишҳои умунибашарӣ, ки ҳамчун меъёри ҳуқуқии зиндагии инсон қабул шудаанд, тасаввур карда наметавонанд. Конститутсияи Тоҷикистони соҳибистиқлол рӯҳу фалсафаи муносибатҳои давлатдорӣ ва низоми ҳуқуқии моро тағйир дода, арзишҳои умунибашариро бо дарназардошти ҳусусиятҳои миллии қишвар ба ҳаёти сиёсиамон ворид намуд. Дар заминай он асосҳои ҳуқуқии низоми сиёсии ҷамъият ва муносибатҳои мутақобилаи миёни давлат ва шахс муқаррар гардиданд. Фаъолияти мақомотҳои давлатӣ нисбат ба ҳуқуқу озодиҳои инсон ба меъёрҳои Конститутсия асос ёфтаанд, ки дар он ҳуқуқи инсон арзиши олӣ эътироф шудааст. Қонуни асосӣҳамчунин доираи фаъолияти тамоми нерӯҳои сиёсӣ - ҳизбҳо, иттиҳодияҳо ва созмонҳои ҷамъиятиро муайян намуда, барои густариши кори онҳо заминай қонунӣ фароҳам овард.

Тағйиру иловаҳое, ки 26 сентябри соли 1999 мутобики Созишномаи умумии истиқори сулҳ ва ризоияти миллӣ ба Конститутсия ворид гардиданд, воситаи муҳими ризоият, созиш, вахдат ва суботи ҷомеа гаштанд. Дар асоси он тағйиру иловаҳо аввалин маротиба дар мамлакат парлумони қасбии иборат аз ду палата - Маҷлиси миллӣ ва Маҷлиси намояндагон таъсис ёфт, ҳамчунин фаъолияти ҳокимияти қонунгузор, иҷроия ва судӣ мувофиқи таҷрибаи маъмули ҷаҳонӣ ба роҳ монда шуд.

Аз ҷониби Маҷлиси миллӣ ва Маҷлиси намояндагони Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон қонуну санадҳо қабул карда шуданд, ки онҳо ба пешрафти сиёсиву иқтисодӣ ва иҷтимоиву фарҳангии ҷомеа мусоидат намуданд.

Пешрафти ҷомеа тақозо менамояд, ки асосҳои соҳтори конститутсионӣ низ пайваста тақмил ёбанд. Зарурати ворид намудани тағйиру иловаҳо ба Конститутсия, санаҳои 22 июни соли 2003 (ба Боби 4. Президент) ва 22 майи соли 2016 (қарид 40 тағйиротҳои меъёрӣ-ҳуқуқӣвамлогӣ), ки сурат гирифта буд, пеш аз ҳама ба танзими тараққиёти сиёсӣ, иҷтимоӣ, иқтисодӣ ва таҳқими кафолатҳои ҳуқуқу озодиҳои инсон ва шаҳрванд вобаста буд.

Дар Тоҷикистон ягон мафкура, аз ҷумла мафкураи ҳизбӣ, иттиҳодияи ҷамъиятий, динӣ, ҳаракат, гурӯҳ ё шахсе ба ҳайси мафкураи давлатӣ ва ҳатмӣ эътироф карда намешавад. Аммо ин бар маънои онро надорад, ки давлат дорои максаду ормонҳои олӣ набошад. Давлат масъули таъмини амнияти ҷомеа ва фард буда арзишҳои умунибашариро дар ҳуд таҷассум менамояд, ки ин арзишҳо ба меъёрҳои конститутсиони табдил ёфтаанд. Тибқи принципи гуногунандешии сиёсӣҳоло дар мамлакати мо ҳизбҳо ва иттиҳодияҳои гуногуни ҷамъиятий фаъолият мекунанд. Дар ин самти ҳаёти ҷомеаи Тоҷикистон дигаргуниҳои қулӣ рӯх доданд. Агар соли 1991 дар мамлакатамон дар мачмӯъ 60 иттиҳодияи ҷамъиятий фаъолият дошта бошад, ҳоло 7 ҳизби сиёсӣ ва зиёда аз 2200 иттиҳодияи ҷамъиятий фаъолият мекунанд, ки ин баёнгари дар амал татбиқ шудани усули гуногунандешии мафкуравӣ ва сиёсӣ дар Тоҷикистон мебошад.

Конститутсия тавонист ифодагари манфиатҳои ҳалқи тоҷик бошаду тоҷиконро дар арсаи олам муаррифӣ созад. Ин ҳуҷҷати тақдирсози миллат аз ҷониби коршиносони байналмилалӣ, дар шумори панҷ Конститутсияи беҳтарини давлатҳои узви Созмони Амният ва Ҳамкории Аврупо (САҲА) ном бурда шудааст. Қабули он дар таърихи навини қишвар рӯйдоди воқеан сарнавиштсоз, муайянқунандай роҳу равиш ва рушди устувори Ватани азизамон гардид. Мувофиқи он озодии инсон ва шаҳрвандонро давлат риоя, эътироф ва ҳифз менамояд. Ҳуқуқу озодиҳои инсон аз ҷониби давлат эътироф ва кафолат дода мешавад.



Хулоса, таъмини соҳибихтиёй, тамомияти арзӣ ва истиқолият дар Конститутсия вазифаи асосии давлат эълон шуда, дар айни замон ба хотири ҳимояи ин арзишҳои конститутсионӣ ва ташаккули мунаzzаму мӯътадили давлати навини тоҷикон тафйирноразӣ будани шакли идораи кишвар, тамомияти арзӣ, моҳияти демократӣ, ҳуқуқбунёдӣ, дунявӣ ва иҷтимоии давлат аз ҷумлаи мақсадҳои бунёдии Конститутсия эътироф гардид. Аҳамияти таърихии Конститутсия, пеш аз ҳама, дар он ифода мегардад, ки ин санади сарнвиштсоз барои таъмини сулҳу субот ва ваҳдати миллӣ замина гузошт ва омили асосии кафолати устувории ҳаёти сиёсии ҷомеаи Тоҷикистон гардид.

ШАРИФОВ Ш.

Дотсенти кафедраи таърихи Ватан ва археологияи Донишгоҳи давлатии Ҳуҷанд ба номи академик Бобоҷон Ғафуров, номзади илмҳои таърих
E-mail: shavkat_5353@mail.ru

ҶАББОРОВ И.Р.

Декани факултети таърих ва ҳуқуки Донишгоҳи давлатии Ҳуҷанд ба номи академик Бобоҷон Ғафуров, номзади илмҳои таърих, дотсент
E-mail: jabbarov-80@mail.ru

**ҚОНУН-ЗОДАИ ТАФАККУР ВА ЭҶОДИ
МАРДУМИ МАШРИҚЗАМИН**

Дар бунёд ва эҷоду оғаридани ганцинаи фарҳангӣ тамаддуни умумбашарӣ саҳми ҳалқу миллатҳои гуногуни сайёраи мо, мардуми Шарқу Ғарб, аз ҷумла тоҷикон хеле бузург аст. Фарҳангӣ тамаддуни ҳар як ҳалқ дар шаклу шеваҳои гуногун - илму дониш, афкору андеша, адабиёт, санъат, фалсафа, дину мазҳаб, урғу одат, суннат, ахлоқ, қонун ва дигар арзишҳои маънавӣ зухур меёбад. Даствардҳои фарҳангии ҳар қадом ҳалқу миллат вобаста ба шароит ва имкониятҳои таърихӣ тақрорноразӣ ва нодиру беназиранд.

Ниёғони тоҷикон чун дигар ақвоми ориёнасл дар сарзаминҳои паҳновари Осиёи Миёна, Эрон ва Афғонистон аз даврони басо қадиму бостон ба бунёд ва эҷоди Коҳи шуқӯҳманди фарҳангӣ тамаддун пардохта, се ҳазор сол қабл аз милоди Исои Масеҳ ба ҳиссагузорӣ дар таърихи башарият оғоз бахшида буданд.

Дар Руми бостон чунин мақоле шӯҳрат дошт: “Аз Ҳовар рӯшной барҳосту аз Ҷоҳтар қонун”.

Барҳостани рӯшной аз Ҳовар маънои зоҳирӣ тулӯи Ҳуршедӣ ҷаҳонтобро надорад, балки ба маншаву мабдаи илму маърифат, ақлу ҳирад, некиву одамият, фарҳанг ва дигар арзишҳои маънавӣ будани сарзамини Машриқзамин ишора ва далолат мекунад.

Воқеан қавму ҳалқиятҳои гуногуни Машриқзамин, аз ҷумла мардуми ориёй ва форсизабон, ниёғони тоҷикон аз даврони Зардушт то қарнҳои минбаъда дар бунёди давлат, ҷомеа, эҷод ва рушду камоли тамаддуни ҷаҳонӣ саҳми басо бузург ва шоиста гузоштаанд.



Муаррихон ва муҳаққиқони таърихи тамаддун ва фарҳанг, фарҳангшиносон бо ақидаҳои гуногун ошно ҳастанд, ки моҳияти маданияти як халқ, фарҳангутамаддуну худро аз халқҳои дигар қадимтар, афзалияттар, болотар ва беҳтар мешуморанд ва дар қиёс пояи бунёд ва эҷоди маданияти умумбашариро танҳо ба халқу миллати худ нисбат дода, дигаронро “барбару вахшӣ”, “бефарҳанг” тавсиф ва тасвир менамоянд.

Баҳси аврупогароён (европоцентризм) ва осиёгароён (осиёцентризм) мисоли ин шуда метавонад.

Аврупогароён (европоцентристҳо) дар асоси оғаҳӣ ва таҳқиқи маданияти даврони антиқа ба хулоса омаданд ва чунин даъво доранд, ки гӯё маркази тамаддуни олам Фарб ва гаҳвораи он Юнон Рим аст.¹

Гӯё аз маданияти онҳо пештар маданияте вучуд надоштааст ва маҳз бо шарофат ва фазилату бузургии онҳо халқҳои “барбару вахшӣ” аз дарёи илму ҳикмат сероб ва баҳраманд шудаанд. Агар ба таври дигар гӯем, Фарб гаҳвораи тамаддуни ҷаҳон буда, шарқиён ҳама чизро гӯё аз мардуми Фарб омӯхтаанд. Дар воқеъ дар Фарб баъзе муҳаққиқони таърихи умумиҷаҳониро чун таърихи танҳо мардуми Мағриб қаламдод намуда, комёбиҳои мардуми Машриқзаминиро инкор ва дар доираи илми этнография маҳдуд менамоянд ва чун таърихи асил қабул надоранд. Бо ин ақида ва андеша ин тоифа “муҳаққиқон” раванди аслӣ ва айни таърихи умумиҷаҳонӣ ва дар баробари он маданияти халқҳои дигарро рад мекунанд.²

Бино бар ақидаи ғарбгароён гӯё иқлими мусоид, табиати бои Шарқ, фаровонии неъматҳои моддӣ мардуми онро танбалу коргурез, танпарвар, фароғатдӯст, майшатпарвар намудааст. Агар соддатар карда гӯем мардуми Шарқ дар сояи ғавс танҳо роҳат ва фароғат намуда, аз ҷои хобаш даст дароз намуда, аз меваҳои ширин лаззат мебарад (ё ба истилоҳ дар ҷойхона фақат оши палав меҳӯрад), барои ў мувофики ҳар фасл либоси зиёд ва дигар ашёи зиндагӣ зарур нест, машаққат намекашад, меҳнат кардан намехоҳад ва фақат майли роҳату фароғат ва майшат дорад, аз ин рӯ Шарқ ақибмонда аст.

Азбаски иқлими Фарб, муҳити он сарду душвор аст, мардуми Фарб ба он мутобиқ гашта, барои зинда мондан пайваста машаққат мекашанд, нерӯи зеҳниву ақлонии худро истифода мебаранд, аз ин рӯ онҳо пешрафта ва мутамаддин ҳастанд.

Мисол он Англия, ки иқлимаш хеле номусоид ва душвор аст, барои зинда мондан ва рушду нумӯ нерӯи ақлонии худро кор фармуда, соҳиби флоти бузурги ҳарбӣ гардид ва кишварҳои зиёди Шарқро, ки аз лиҳози масоҳат ва нуғузи аҳолӣ аз Англия ҷандин қарат афзалият доштанд ба мустамлиқи худ табдил дода, аз ҳисоби онҳо ба кишвари бою сарватманд ва мутараққӣ табдил ёфт.

Дар нигоришот ва тадқиқоти олимони Фарб тамоюли аврупогароӣ (европоцентризм) баъзан ба авчи аъло ва ифрат мерасад. Онҳо дар ин замина, гарчанде мавҷудияти нобига ва истеъоди мардуми Шарқро инкор накунанд ҳам, кӯшиш менамоянд, мазмун ва моҳияти осори мутафаккирони Шарқро нодида гиранд ва наҳ зананд.

Баъзе муҳаққиқони ғарбгаро мекӯшанд, ки хираду заковати алломаҳо, нобигаҳои Шарқро нодида гирифта, баъзан аз мавҷудияти бузургони Машриқзамин ва шаҳомати фарҳангутамаддуни мардуми он ёдовар нашаванд ва хомӯширо пеша кунанд.

¹ Асрориён Ҷ., Сайвалиев Н. Мавод доир ба назарияи фарҳанг: дастур барои донишҷӯён. – Душанбе, 1994. – С.25.

² Ҳамон ҷо. – С.26.



Масалан, дар китоби муҳаққики англис Уолтер Бауэрман “Таҳқиқи нобигаҳо” доир ба 1000 нафар нобигаҳои ҷаҳон маълумот оварда мешавад. Аз ин шумора ҳамагӣ 37 нафар аз мутафаккирони Ҳиндӯ Чин, Эрон, Осиёи Ҳурд (Туркия), кишварҳои Араб ва Африқо мебошанд. Ҳуд қиёс намоед, ки ба ақидаи ин муҳаққик дар Юнон - 44 нафар, Аврупои Ғарбӣ- 259 нафар, дар Британияи Кабир- 397 нафар ва дар Ҳиндустони бузург - яке аз гаҳвораҳои тамаддуни ҷаҳонӣ танҳо- 2 нафар нобигаҳо зиндагӣ ва эҷод намудаанд.¹

Дар ин асар ва бисёр

нигоришоти муҳаққикиони Ғарб ҳарфе ё ишорае дар бораи нобигаҳои мардуми Шарқ, фарзандони фарзонаи миллати тоҷик, ситораҳои тобони ҷаҳони илму андеша, мисли Шайхурраис Ибни Сино, Закариёи Розӣ, Абу Райҳони Берунӣ ва дигарон, асарҳои пурарзишу беназири онҳо оварда нашудааст.

Осиёгароҳо (осиёцентристҳо) баракси авропогарҳо (европоцентристҳо) Осиёро (Шарқро) гаҳвораи тамаддуни дунё дониста, маданияти Байнаннаҳрайн (тамаддуни Шумер, Аккад, Бобул, Ошур), Мисри Қадим, Ҳиндустону Чин ва Эрони бостонро мисоли он пиндоштаанд, ки ин ақида низ аз рӯи адолат нест.²

Аслан, ҳалқҳо ва қавму миллатҳои гуногуни ҷаҳонро ба мардуми “барбару вахшӣ”, “бемаданият” ва “боғарҳангумутамаддин” қисмат намуда, якero “олио боначобат” ва дигареро “пасту бефитрат” ё фарҳангӣ якero нисбат ба дигаре афзалтар донистан, иштибоҳи маҳз аст. Зоро фарҳангу тамаддун ва нобигаҳои ҳалқу миллатҳои гуногун ситорагони тобоне мебошанд, ки симои фарҳангӣ умумбашариро бо дурахшу ҷилави ҳуд зебу фар медиҳанд.³

Мутассифона, баъзе муҳаққикион фарҳангу тамадduн ва маданиятро ба сиёsat, ғаразҳои идеологӣ, манфиатҳои бузургдавлатӣ, минтақавӣ, маҳаллӣ омехта, ҳакиқат ва адолатро қурбони ҳудҳоҳӣ, миллатгарӣ, ифротгарии илмӣ, таҳрифкорӣ, соҳтакорӣ, бофтаю сафсатаҳои бебунёди “илмии” ҳуд месозанд.

Мо ин ақидаи ботилро дар мисоли баҳси ғарбгароён ё авропогароён (европоцентристҳо) бо осиёгароён (осиёцентристон) дар атрофи таърихи пайдоиш, эъзоди қонун ва рушду нумӯи он ҳамчун як падидай нодири нобига ва истеъоди инсон, аҳли башар мушоҳида карда метавонем.

Муҳаққикиони Ғарб, ҳуқуқдонҳо ва ҳуқуқшиносон, мутахассисони таърихи давлат ва ҳуқуқ сарчашмаи пайдоиш, ташаккули илми ҳуқуқ ва сарчашмаи ҳуқуқу озодиҳои инсонро - ҳуқуқи Рим меҳисобанд.

Мувоғиқи ақидаи ҳуқуқшиносони Ғарб асосу сарчашмаи “Эъломияи ҳуқуқи башар”-ро, ки 10 декабри соли 1948 аз ҷониби Ассамбляи Генералии Созмони Миллали Муттаҳид қабул гардида буд, “Хартияи (Эъломияи) бузурги озодиҳо” ташкил медиҳад, ки он 15 июни соли 1215 аз ҷониби шоҳи Англия Иоанн Ҷон, ки бо лақаби Иоанни Безамин (1199-1216) машҳур буд, ба тасвиб расида буд.⁴ Ин ҳуччат аз 63 модда иборат буда, ҷанбаҳои гуногуни ҳуқуқ ва озодиҳои инсонро дар бар мегирифт.

Муаррихони таърихи давлат ва ҳуқуқи Ғарб дар он ақидаанд, маҳз қонун ва ҳуқуқи мардуми Ғарб, аз ҷумла “Эъломияи бузурги озодиҳо”, “Қонуни Салӣ” ва дигар асноду

¹ Гончаренко Н.В. Гений в искусстве и науке. – М.: Искусство, 1991. – С.67-68.

² Асрориён Ҷ., Сайвалиев Н. Мавод доир ба назарияи фарҳанг: дастур барои донишҷӯён. – Душанбе, 1994. – С.26.

³ Ҳамон ҷо. – С.26.

⁴ История средних веков. В двух томах. Изд. 2-е, переработ. Т. 1. – М.: Высшая школа, 1977. – С.257-258.



меъёрҳои қонун ва хукуки Ғарб поя, сарчашма ва асоси пайдоиши қонун ва хукуки башар мебошанд.

Вале далелҳои таърихӣ ҳамон мақоли дар Руми бостон маълум ва машхур буда: “Аз Ховар рӯшной (аклу хирад) барҳосту аз Ҷохтар қонун”-ро собит менамоянд.

Бозёфтҳои бостоншиносӣ, сарчашмаҳои таърихӣ, далелҳои мӯътамад ва раднашаванди исбот менамояд, ки қонун зодаи тафаккур ва эҷоди мардуми Машриқзамин аст.

Мисоли он Қонуни Ҳамурапи, Қонуни Ману, Эъломияи Куруши Кабир оид ба озодии вичдон ва эътиқод, дигар қонунҳои Эрони бостон, низоми хукуқ ва давлатдории Сосониён, “Китаб- ал- Қуния” (“Кодекси истифодаи об”), ки дар замони Тоҳириён қабул гардида буд, низоми хукуқ ва давлатдории Сомониён, Ёсои Бузурги Чингизхон (Конситутсиияи Чингизӣ), “Маҷмӯи қонунҳои Темур” (“Темур тузуклари”) ва ғайра мебошанд.

Яке аз қонунҳои қадими мардуми Машриқзамин қонуни Ҳамурапи мебошад, ки аз маҳорати баланди илми қонунгузории қалдониён (Қалда- қисмати чанубии Байнаннахрайн буда, пойтахташ шаҳри Бобил буд) дарак медиҳад.

Ҳамурапӣ (1792- 1750 пеш аз милод) дар соли 2100 қабл аз милод дар Бобул салтанат меронд, қонунномае қабул ва ба тасвibr расонид, ки аксари аҳкоми он аз нигоҳи илми хукуқ ва қонунгузории имрӯза боиси таваҷҷӯҳ аст.¹ Қонуни Ҳамурапи аз 282 модда иборат буда, онро бостоншиноси франсуз Ж-де Морган соли 1902 ҳангоми ҳафриёт аз Суз бозёфт намуда буд.

Масалан, дар қонуни Ҳамурапи чунин моддаҳо оварда мешавад:

1. “Ҳар гоҳ писаре падари худро бизанд, дасташ бурида мешавад”.
2. “Ҳар гоҳ касе ҷашми озодмардеро биканад, ҷашмаш қанда мешавад”.
3. “Ҳар гоҳ маризе бо айби табиб бимирад, дasti табиб бурида мешавад”.
4. “Агар меъмор хонае созад ва бунёди он мустаҳкам набошад ва хона ҳароб гашта, соҳиби он дар зераш монад, меъмор қатл карда мешавад”.
5. “Ҷазои дузд қатл аст”².

Дар қонуни Ҳамурапи оид ба ҳақку хукуки занон, мерос ва ғайра моддаҳои хеле зиёд баҳшида шудаанд:

1. “Ҳеч марде ҳақ надорад беш аз як зан дошта бошад”.
2. “Агар зан муттаҳам (айбдор) ба хиёнати шавҳар шуд, бояд ўро ба рӯдхона (дарё) андоҳт, агар ўро об фурӯ набарад, бетақсирияш (бегуноҳияш) собит мегардад”³.

Қонуни Ҳамурапи яке аз пешрафтатарин қонуни замони худ буда, ҳатто аз қонуни Рим, ки асоси бисёре аз қонунҳои имрӯзаи Ғарб шуморида мешавад, комилтар ва мутараққитар ба ҳисоб меравад⁴.

Яке аз қонунҳои қадими Машриқзамин қонуни Ману ба ҳисоб меравад. Ин маҷмӯи қонунҳо тақрибан дар асри V пеш аз милод дар Ҳиндустон ба вучуд омада, дар он қонун ба воситаи таълимоти динӣ муқаддас гардонида шуда буд⁵. Тибқи қонуни Ману низоми қаставӣ (табақавӣ) ба воситаи қонун ҳатмӣ ва қонунӣ гардонида шуда, қастаи олий ва ҳоким - браҳманҳо эълон шуданд ва дигар қастаҳо тобеъ ва хизматгори онҳо буданд⁶.

¹ Муҳаммад Раҳод. Фалсафа аз оғози таърих. – Душанбе: Ирфон, 1990. – С.66.

² Ҳамон ҷо. - С.67.

³ Муҳаммад Раҳод. Фалсафа аз оғози таърих. – Душанбе: Ирфон, 1990. – С.69.

⁴ Ҳамон ҷо. - С.69.

⁵ Ғоибов F. Таърихи динҳо. - Душанбе, 2010. - С.20.

⁶ Ҳамон ҷо. - С.21.



Дар таърихи илми қонунгузорӣ, бунёдгузорӣ ва эҷоди қонун саҳми мардуми ориёй, ниёғони мо хеле бузург аст. Дар ин радиф “Эъломияи Куруши Кабир оид ба озодии вичдон” мақоми махсусе дошта, онро бе ягон шакку шубҳа метавон сарчашмаи муҳими ҳукуқ ва озодиҳои инсон, сарчашмаи “Эъломияи умумии ҳукуки башар”, ки аз ҷониби СММ қабул гардидааст, ҳисобид.

Куруши Кабир поягузори империяи бузурги Ҳаҳоманишиҳо, муттаҳидкунандай қабилаҳои ориёй ба ҳисоб меравад. Ӯ нахустин империяи ҷаҳониро бунёд гузаштааст, ки дар қаламрави он намояндагони беш аз 50 забону 70 қавму ҳалқиятҳои гуногун зиндагӣ мекарданд. Ин империяи пахновар, ки сарзамини Эрон, Осиёи Миёна, Афғонистон, Осиёи Сағир (Туркия) ва Шарқи Наздикро муттаҳид намуда буд, аз 22 сатрапия (вилоятҳо) иборат буданд.

Ба қавли файласуфи бузурги Олмон Фридрих Гегел, ки дар асарав “Фалсафаи таърих” баён намудааст “низоми давлатдории мутамаддин ва умуман таърихи тамаддуни умумибашарӣ маҳз аз таърихи пурҷолибаи порсҳо ва оини давлатдории Куруши Кабир оғоз меёбад”¹.

Эъломияи Куруши Кабир оид ба озодии вичдон соли 539 пеш аз милод ҳангоми забти Бобулистон аз ҷониби Куруш ба тасвив расида буд. Ин санад яке аз бузургтарин ислоҳоти иҷтимоӣ ва эъломияи таърихии ўст, ки дар шакли Паём ба сокинони гуногунзабону гуногунмазҳаби қаламрави паҳновараш ирсол гардида буд. Эъломияи Куруши Кабир, ки аз 39 банд иборат аст, ҳангоми ҳафриёти обидаҳои Тахти Ҷамshed бозёфт шуданд ва аз ҷониби бузургтарин олимони ҳукуқшиноси ҷаҳон ҳамҷун нахустин Эъломияи ҳукуки башар дар арсаи таърих эътироф шудааст ва яке аз нусхаҳои он дар Осорхонаи Британия дар Лондон бо номи “Устувони Куруш” маҳфуз аст². Маншур ё Эъломияи Куруши Кабир бо хатти меҳӣ ва забони қадими эломӣ (Элом) навишта шудааст.

Дар Эъломияи Куруши Кабир чунин омадааст: “Ман шаҳаншоҳи бузург ва тавоно Куруш шоҳи Бобул, Ошур, Шушу Аккад шоҳаншоҳи чор қаламрав мебошам³. Ман Бобулро бехунрезӣ тасарруф намудам ва тамоми мардум маро бо хушнудӣ истиқбол намуданд. Ман, Куруш ҳоло соҳиби таҳту тоҷи подшоҳӣ шудам ва то замоне, ки Ахурамаздои Бузург лаҷоми идоракуниро ба ўҳдаи ман мегузорад, ман дар олам зиндагӣ ҳоҳам кард. Ман ҳеч гоҳ тавассути зӯрӣ ҳукмронии ҳудро ба мардуми дигар бор ноҳоҳам кард ва дар қаламрави ман ҳар як ҳалқ озод аст, ки ҳукумати маро қабул ёрад намояд. Агар онҳо ҳукумати маро, ки дар Эрон, Бобулистон ва дигар кишварҳо эътироф шудааст, рад намоянд, ман намегузорам, ки бар зидди ин мардум касе зӯроварӣ намоянд. Агар касе (тоифае) бо сабаби заифӣ, нотавонии ҳуд гирифтори зӯроварӣ гардад, ман ўро ҳимоя менамоям, ҳаққу ҳукуки ўро барқорор месозам ва гунаҳкоронро ба мучозот мекашам.

То замоне, ки ман соҳиби ин мулк ҳастам, намегузорам, ки касе бо зӯрӣ ё дигар рафтори ғайриконунӣ сарвати бегонаро азони ҳуд намояд ва молу мулки ғайрро бидуни пардоҳти ҳаққи он тасарруф намояд.

¹ Маҳмудов А., Яъкубов Ю., Саймуддинов Д. Сарнавишти ибратори озиёҳои Машриқзамин //Чумхурият. 2008. 19 апр.

² Салмонов Б. Куруши Кабир – шоҳи беназир // Минбари ҳалқ. 2012. 14 июн.

³ Тахиров Ф., Халиков А. Декларация великого Кира как исторический источник о правах и свободах человека // Духовная культура таджиков в истории мировой цивилизации. - Душанбе: Главная научная редакция Таджикской национальной энциклопедии, 2002. - С.117.



Ман намегузорам, ки касе шахси дигарро бо зўрӣ кор фармояд ва ба ў музди меҳнат надиҳад.

Ман эълон менамоям, ки ҳар кас дар эътиқод ва имон озод аст ва метавонад ба ҳар дину мазхабе, ки меҳоҳад имон ва эътиқод орад, макони зисти худро озодона интихоб намояд ва парастиши худро аз рӯи эътиқодаш ба чо орад.

... Фармон додам, ки ҳама мардум дар парастиши Худои худ озод бошанд ва бединонро наёзоранд.

... Фармон додам, ки ҳар кас дар интихоби касбу кораш озод аст, ба шарте, ки ў ҳақку ҳуқуқи дигаронро поймол насозад ва дигаронро заарар наорад.

Сулҳу оромӣ ва амниятро ба тамоми мардум ато кардам”¹.

Куруши Кабир бо интишори ин Эъломияи начотбахшаш заминаи ибтидоии чомеаи шаҳрвандии адолатпарвар ва дунявиро гузошта, ба пайравон ва мӯтакидони дину мазҳабҳои гуногуни қаламрави бузургаш озодии эътиқод, имон ва ҳифзи чону моли онҳоро кафолат дод².

Шоҳаншоҳи Ҳаҳоманишиён дар замони худ бузургтарин императории чаҳон маҳсуб ёфта, ҳифзи ҳуқуқ ва озодиҳои инсон, қонун, қазо ва ҷазо (мучозот) ба як низоми муайян ва мунаzzам аз ҷониби давлат амалӣ мегардид. Дар тӯли беш аз ду қарн шевай ҳокимијат ва салтанати ин сулола аз инсондӯстӣ, эҳтироми башар манша мегирифт.

Куруши Кабир ба ҷаҳониён аввалин Эъломияи ҳуқуқи башарро пешниҳод намуд ва ва ў барҳақ тарҳи тамаддуни наверо асос гузошт, то кулли ақвом (қабилаҳо) аз зери зулму ситам начот ёбанд, дар камоли озодӣ, оғият, осоиш зиндагӣ намоянд. Аз ин ҷост, ки қавму қабилаҳои қадим Куруши Кабирро начотбахши худ ҳонда, яхудиён ўро ба ҷӯпоне шабоҳат додаанд, ки аз ҷониби Худованд маъмури ҳифзи ҳамагон дар амну озодӣ аст³.

Эъломияи Куруши Кабир бо ҷанба ва шевai адлу инсоф, башардӯстӣ, адолатпарварӣ, эҳтиром ва ривояи ҳуқуқу озодиҳои инсон дар таърихи санадҳои байналхалқии ҳуқуқ мақоми шоиста дошта, сароғоз ва сарчашмаи ташаккул ва рушди минбаъдаи қонун, ҳуқуқ ва озодиҳои башар ба ҳисоб меравад ва далели радиопазари он аст, ки воқеан қонун зодаи эҷод ва тафаккури мардуми Машриқзамин ва қабл аз ҳама ориёҳои тамаддунофар мебошад.

Тафаккури қонунгузорӣ ва эҷоди қонун, бунёди давлат ва ҷомеаи дар пояи қонун, тартибот ва назму низоми устувор барпо ёфта, дар низоми ҳуқуқ ва давлатдории Сосониён (224 ё 226 - 651), Тоҳириён (821-873), Саффороиён (873-903) ва хусусан низом ва дастгоҳи мунаzzamu мутамаркази Сомониён (875-999) хеле инкишоф мёбад.

Дар замони салтанати яке аз намояндагони сулолаи Тоҳириён Абдулло ибни Тоҳир (828-844) бо дастури ў олимони соҳаи фикҳ (ҳуқуқи ислом) дастуре мураттаб намудаанд, ки бо номи “Китаб – ал- Қунӣ” (“Китоб оид ба корезҳо” ё “Кодекси истифодаи об”) машҳур аст ва дар замони Тоҳириён ва дар тӯли 200 сол пас аз сукути онҳо ҳамчун дастур барои низому мизони истифодаи об ва ҳаллу фасли низъ ва ихтилофҳо дар соҳаи истифодаи об хизмат менамуд.

Албатта дар ҳаҷми як мақолаи маҳдуд тамоми ҷанбаҳо ва масъалаҳои марбут ба мавзӯи мазкурро баррасӣ ва ҳаллу фасл намудан аз имкон берун аст. Вале ҳамин як

¹ Тахиров Ф., Халиков А. Дар ҳамон ҷой. - С.117-118.

² Маҳмудов А., Яъқубов Ю., Саймуддинов Д. Сарнавишти ибраторомӯзи падарсолори ориёҳои Машриқзамин // Ҷумҳурият. 2008. 19 апр.

³ Маҳмудов А., Яъқубов Ю., Саймуддинов Д. Сарнавишти ибраторомӯзи падарсолори ориёҳои Машриқзамин // Ҷумҳурият. 2008. 19 апр.



нигоҳи ичмолӣ ва ҷашмандозе ба таърихи ташаккули тафаккури эҷоди қонун дар Машриқзамин, аз ҷумла дар байни мардуми ориёй далели он аст, ки ниёғони мо дар соҳаи бунёди қонун, қонунгузорӣ, низоми давлатсозиву давлатдорӣ таҷрибаи фаровон дошта, дар ин ҷода саҳми шоиста ва арзанда гузаштаанд.

Дар Конститутсияи имрӯз амалқунандаи Ҷумҳурии Тоҷикистон ақлу заковат, хираду дониши чандҳазорсолаи ниёғони пуршарафи мо, таҷриба ва анъанаи давлатдорӣ, эҷоди қонун, ғояҳои олии башардӯстӣ, ватандӯстии ҳалқи тоҷик, орӯву омоли созанда ва бунёдкоронаи мардуми мо, эътиимоду боварӣ ба фардои дурахшон таҷассум ёфтааст.

Бешубҳа Конститутсияи Тоҷикистони соҳибистиқлол қутбнамо ва роҳнамои мардуми мо дар бунёди давлати соҳибиҳтиёр, демократӣ, ҳуқуқбунёд, ягона, иҷтимоӣ, дунявӣ, мутамаддин ва пайдо кардани мақоми шоиста дар ҷомеаи ҷаҳонӣ мебошад, ки аз таҷрибаи хеле қадим ва ғанини қонунэҷодқунии ниёғони мо манша мегирад.

ШАТОХИН И.Д.

Старший преподаватель кафедры психологии и педагогики в органах внутренних дел
Барнаульского юридического института МВД России, подполковник полиции.

E-mail: sha_to_hin@mail.ru

ПРАВО ЧЕЛОВЕКА НА КВАЛИФИЦИРОВАННУЮ ЮРИДИЧЕСКУЮ ПОМОЩЬ ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ (НА ПРИМЕРЕ ПРАВОВЫХ ПОЗИЦИЙ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ)

Согласно статье 48 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи (часть 1); каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения (часть 2). Механизмы реализации этого права в деятельности правоохранительных органов подробно регламентируются Уголовно-процессуальным кодексом РФ (далее – УПК РФ) (статьи 16, 46, 47, 49 и др.), Кодексом РФ об административных правонарушениях (статьи 25.1, 25.5, 27.3 и др.), Федеральным законом «О полиции» (статьи 5 и 14), которые обязывают сотрудников этих органов разъяснять гражданам в случае их задержания право на юридическую помощь и обеспечивать возможность такой помощью воспользоваться.

В то же время Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон об ОРД) не содержит аналогичных норм, а потому порождает у многих правоприменителей ошибочное мнение об отсутствии права на адвоката у граждан, в отношении которых проводятся гласные оперативно-розыскные мероприятия (далее – ОРМ). Это приводит к тому, что сотрудники оперативно – розыскных служб вместо защиты прав личности препятствуют попыткам граждан, ставших объектами ОРМ, воспользоваться своим конституционным правом на юридическую помощь. В целях изучения данной проблемы нами были изучены материалы жалоб в Конституционный суд Российской Федерации (далее – Конституционный Суд РФ).



Проблема ограничения права на доступ к адвокату в процессе проведения ОРМ впервые была поставлена рассмотрена в жалобе гражданина К.О. Барковского, в отношении которого на основании поручения следователя проводились опросы в условиях следственного изолятора в отсутствие защитника и без разъяснения ему права отказаться от участия в таких действиях.. Конституционный Суд в своем Определении от 1 декабря 1999 года № 211-О, разъяснил, что нормы, регламентирующие проведение опросов граждан по поручению следователя, не подлежат применению к обвиняемому без учета положений УПК РФ, закрепляющих гарантии прав этого участника судопроизводства, в том числе права на доступ к адвокату¹.

Интересны обстоятельства дела гражданина Ю.Г. Панова, которому после задержания оперативными сотрудниками было отказано в допуске к участию в проведении обследования его жилища прибывшего адвоката. В Определении от 21 апреля 2011 года № 580-О-О по этой жалобе Конституционный Суд, ссылаясь на свои прежние решения, вновь был вынужден отметить, что нормы Закона об ОРД, не могут применяться в отношении задержанного подозреваемого без учета особенностей его правового положения, в том числе вытекающих из предписаний статей 48, 49 и 51 Конституции РФ². Из мотивированной части этого Определения со всей очевидностью вытекает, что отказ заявителю в допуске адвоката к обследованию его жилища был неправомерен.

Данная правовая позиция была озвучена и в других решениях Конституционного Суда³, из смысла которых вытекает, что отказ в допуске адвоката при проведении оперативно-розыскных мероприятий возможен лишь в тех случаях, которые носят «безотлагательный и внезапный характер» и готовятся в условиях секретности.

Несмотря на принятые конституционные решения, по-прежнему вопросы соблюдения права на защитника при проведении ОРМ являются весьма актуальными. Так, гражданин Д.И. Пасышин, в своей жалобе указал на недопустимость ограничения его права, на квалифицированную юридическую помощь при проведении обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств с его участием, но в отсутствие защитника. Конституционный Суд, ссылаясь на предыдущие решения по аналогичным обращениям граждан, в своем Определении от 18 июля 2019 года № 1872-О/2019 указал, что конституционное право пользоваться помощью адвоката возникает у конкретного лица с того момента, когда ограничение его прав становится реальным, когда правоприменителями в отношении этого лица предприняты меры, которыми реально ограничиваются его свобода и личная неприкосновенность, включая свободу передвижения⁴. Данное право гарантируется любому лицу, в отношении которого осуществляется деятельность, направленная на выявление фактов и обстоятельств, уличающих его в подготовке или совершении преступления, а значит, лицу, в отношении которого проводятся оперативно-розыскные мероприятия в связи с подозрением его в причастности к подготовке или совершению преступления, должна предоставляться возможность воспользоваться квалифицированной юридической помощью.

¹ Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 1 декабря 1999 г. № 211-О [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

² Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 21 апреля 2011 г. № 580-О-О [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

³ Постановление от 27 июня 2000 г. № 11-П, определения от 9 июня 2005 г. № 327-О, от 20 декабря 2005 г. № 473-О, от 14 апреля 2007 г. № 342-О-О, от 21 апреля 2011 г. № 580-О-О, от 21 мая 2015 г. № 1183-О и № 1184-О, от 27 июня 2017 г. № 1419-О и др. [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

⁴ Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 18 июля 2019 г. № 1872-О/2019 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».



При этом, Конституционный Суд РФ очередной раз акцентировал внимание на возможные случаи, когда действия оперативников сопряжены с требованиями оперативности и конспирации. При проведении же мероприятий, не отвечающих этим условиям, оперативные сотрудники, исходя из принципа уважения и соблюдения прав человека, должны создать условия для реализации права на квалифицированную юридическую помощь¹. Это относится и к проведению опросов задержанных по подозрению в совершении преступлений лиц, гласных обследований помещений и транспортных средств, сбора образцов для сравнительного исследования и некоторых других оперативно-розыскных мероприятий, не носящих безотлагательного и внезапного характера. При этом создание условий должно включать в себя разъяснение гражданам права на квалифицированную юридическую помощь, удовлетворение просьбы о допуске адвоката, предоставление возможности связаться с адвокатом по телефону и т.д.

С учетом изложенного отказ в допуске прибывшего адвоката к участию в обследовании жилища задержанного лица, как это имело место в деле одного из заявителей², представляет собой неправомерным и нарушающим конституционное право на квалифицированную юридическую помощь.

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод, что в настоящее время по-прежнему актуально изучение правовых позиций Конституционного Суда РФ в целях повышения уровня правосознания оперативных сотрудников и, тем самым, исключение нарушений прав граждан на квалифицированную юридическую помощь при проведении гласных ОРМ. В целом же следует отметить, что проблема участия адвоката в проведении гласных оперативно-розыскных мероприятий требует дальнейшего исследования для выработки более четких механизмов ее разрешения.

ШУКЮРОВ Ш.Т.

Доцент кафедры «Административной деятельности в ОВД» Академии Полиции МВД Азербайджанской Республики, доктор философии по праву
E-mail: shahin1967@mail.ru

МЕЖДУНАРОДНЫЙ И НАЦИОНАЛЬНЫЙ МЕХАНИЗМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА: ИХ ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ, ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ И СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ

«Не желай другим того, чего не желаешь себе»
Конфуций

Развитие современного мира неразрывно связано с решением проблем прав человека. История прав человека - это история очеловечивания людей. Проблема обеспечения прав человека по-прежнему остается одной из основных в юридической науке. Права человека в

¹ Вагин О.А., Чечетин А.Е., Шахматов А.В. Практика применения Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» в решениях Конституционного Суда Российской Федерации: учебно-практическое пособие. СПб., 2012. С. 12.

² Материалы обращения № 14186/15-01/10 от 07.10.2010 // Архив Конституционного Суда Российской Федерации.



настоящее время выступают мерилом зрелости общества и государства, так как они присутствуют практически в каждой сфере деятельности человека.

Признание высокой ценности прав и свобод и их соблюдение стало одной из приоритетных задач во внутренних делах государств, а также цивилизованности в межгосударственном общении. Это закономерно и объяснимо. В них воплощены универсальные общечеловеческие категории добра, справедливости, свободы, равенства, демократизма, милосердия, утверждена приоритетная роль личности в ее взаимоотношениях с властью.

Эволюция человечества неразрывно связана с возникновением и развитием прав и свобод человека, их признанием вначале на внутригосударственном, а позже и на международном уровне¹.

Права человека являются универсальными правовыми гарантиями защиты отдельных лиц и групп людей от действий и бездействия, затрагивающих их основные свободы, права и человеческое достоинство.

Права человека присущи всем людям и основаны на уважении достоинства и ценности каждого. В их основе лежат важнейшие человеческие ценности, которые объединяют все культуры и цивилизации².

Согласно точке зрения С.С. Алексеева, соблюдение правовых норм не требует какой-либо активности, проявляется в обычном, незаметном повседневном общении и деятельности и, как правило, не влечет дополнительных затрат энергии и усилий.

Соблюдение прав и свобод человека - это ежедневное поведение субъектов, повседневно воздерживающихся от противоправного поведения, оно носит пассивный и длящийся характер, за исключением немногих предписаний запрещенного бездействия. Запреты на бездействие характерны для строго определенных случаев, когда соответствующие действия прямо установлены, носят дискретный характер в отличие от простых запретов, которые действуют непрерывно и постоянно, обязаны соблюдаться в любых случаях. Следовательно, отсутствие нарушения - это исполнение установленных обязывающих норм, а не соблюдение запрещающих норм.

Следует отметить, что, по мнению Садри, всем субъектам правоотношений, включая государство, необходимо избегать противоправных действий. Особая роль отводится государству, наделенному полномочиями требовать от других соблюдения запрещающих предписаний; кроме того, в лице государственных органов оно призвано гарантировать обеспечение исполнения запретов всеми участниками правоотношений. Вытеснение запрещенных действий — обязанность государства³.

¹ Доцкевич М.В., Защита прав и свобод личности в деятельности органов внутренних дел как способ предупреждения правонарушений. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/zashchita-prav-i-svobod-lichnosti-v-deyatelnosti-organov-vnutrennih-del-kak-sposob-preduprezhdenich-pravonarusheniy> (дата обращения: 19.11.2019).

² Показатели в области прав человека. Руководство по измерению и осуществлению. Организация Объединённых Наций. 2012 г. - 195 с.

³ Одина Н.В., Соблюдение прав и свобод человека в деятельности органов внутренних дел Российской Федерации, [Электронный ресурс] /Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/soblyudenie-prav-i-svobod-cheloveka-v-deyatelnosti-organov-vnutrennih-del-rossiyskoy-federatsii> (дата обращения 21.11.2019).



В современных условиях защита прав человека становится «одной из доминант общественного прогресса, основой которого является общечеловеческий интерес и приоритет общечеловеческих ценностей»¹.

Защита прав человека – это необходимый, неотъемлемый и неизбежный компонент всякого права, субъектно-человеческий аспект выражения существа права как особого типа и характерной формы упорядочивания общественных отношений. Следовательно, современная система защиты прав человека является результатом длительного поэтапного исторического развития.

С.С. Алексеев считает, что защита права – это государственно-принудительная деятельность, нацеленная на восстановление нарушенного права, обеспечение исполнения юридической обязанности².

Уровень признания, соблюдения и защиты этих непреходящих ценностей определяет степень устойчивости и развития личности, общества и государства в их неразрывной взаимосвязи и взаимозависимости, характеризует качество жизни в конкретном обществе и во многом определяет авторитет власти³.

Защита прав и свобод человека и гражданина, являясь конституционно-правовой и международно-правовой обязанностью современного государства, осуществляется с помощью системы принципов, предназначенных для этих целей.

К принципам, утвердившимся в послевоенный период в системе национального, регионального и международного права, прежде всего, относится признание прав и свобод человека в качестве естественных, неотъемлемых ценностей, их приоритетного значения в системе внутригосударственного и международного права; далее - закрепление на уровне конституции и международных пактов непосредственного действия прав и свобод человека и гражданина, определяющих смысл, содержание и применение законов, деятельность всех ветвей власти; признание индивида субъектом международно-правовых отношений⁴.

Организация Объединенных Наций занимает центральное место в формировании принципов и норм в области прав человека. В рамках Организации была разработана значительная часть международных документов, направленных на повсеместное обеспечение основных свобод и прав человека. Обязанностью же государства является соблюдение этих прав человека в любых ситуациях, что неоднократно подтверждалось многочисленными резолюциями ООН⁵.

Впервые принцип уважения прав человека был провозглашен в Уставе ООН. Согласно п. 3 ст. 1 Устава перед Организацией лишь ставилась цель «осуществлять международное сотрудничество в разрешении международных проблем экономического, социального, куль-

¹ Курскова Г.Ю. Система защиты прав и свобод человека в Российской Федерации. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/sistema-zaschity-prav-i-svobod-cheloveka-v-rossiyskoy-federatsii-1> (дата обращения 20.11.2019).

² Мархгейм М.В. Защита прав и свобод человека и гражданина в современной России: системная конституционная модель, проблемы ее функционирования и совершенствования. Монография. – Ростов-на-Дону: Ростиздат, 2005. – 198 с.

³ Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации за 2018 год; 271 стр. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://rg.ru/2019/06/11/a1701940-dok.html> (дата обращения: 22.11.2019).

⁴ Курскова Г.Ю. Система защиты прав и свобод человека в Российской Федерации. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/sistema-zaschity-prav-i-svobod-cheloveka-v-rossiyskoy-federatsii-1> / (дата обращения 20.11.2019).

⁵ Хван Г. Права человека в современном мире [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/prava-cheloveka-v-sovremennom-mire> / (дата обращения 21.11.2019).



турного и гуманистического характера и в поощрении и развитии уважения к правам человека и основным свободам для всех, без различия расы, пола, языка и религии».

Важно отметить, что положение Устава ООН об уважении прав человека было сформулировано в ст. 1 не в качестве обязательного принципа, а лишь как цель, которую будет преследовать Организация Объединенных Наций. Семь обязательных принципов международного права перечислялись в ст. 2.

Среди них нет принципа уважения прав человека. Но Устав ООН не ограничивается ссылкой на поощрение и развитие уважения к правам человека и основным свободам. В его ст. 55 (п. «с») содержится указание на то, что Организация Объединенных Наций «содействует...всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии»¹.

В соответствии с Уставом ООН одной из целей Организации является «создание условий стабильности и благополучия, необходимых для мирных и дружественных отношений между нациями, основанных на уважении принципов равноправия и самоопределения народов». Таким образом, права человека являются неотъемлемой составляющей миролюбивого мирового сообщества².

Многосторонний договор первый сумел заложить основы широкого развития сотрудничества государств по правам человека. Устав ООН не ограничивается лишь ссылкой на поощрение и развитие уважения к правам человека и основным свободам. Он обязывает государства развивать международное сотрудничество в целях содействия «всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии» (п. «с» ст. 55). Таким образом, этот основополагающий международный договор закрепил принцип уважения и соблюдения прав человека в современном международном праве³.

Содействие развитию прав человека наряду с сохранением мира и безопасности во всем мире, а также экономическим и социальным развитием является одной из трех основных задач, стоящих перед Организацией Объединенных Наций. Путем разработки, принятия и последующей реализации стандартов в области прав человека ООН оказывает значительное воздействие на ситуацию в данной области во многих частях мира⁴.

Следующим, не менее важным международно-правовым документом, принятым после Второй Мировой войны Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 года, стала Всеобщая декларация прав и свобод человека. Это важнейший социально-политический и юридический документ современности, действующий во всем Мире, содержащий в себе основополагающие принципы и нормы, определяющие с позиций подлинного гуманизма и демократизма общий современный политический, социально-экономический и духовно-культурный статус человека.

Декларация, закрепила положения о том, что все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах (ст. 1) и что каждый человек должен обладать всеми

¹ Карташкин В.А. Принцип уважения прав человека и государственный суверенитет, Международная защита прав человека и государственный суверенитет: мат. Международной научно-практической конференции / отв. ред. Т. А. Сошникова. - М.: Изд-во Моск. гуманит. ун-та, 2015. - 330 с.

² Хван Г. Права человека в современном мире, [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/prava-cheloveka-v-sovremennom-mire> / (дата обращения 21.11.2019).

³ Ходакова О.Н. Права человека и внутригосударственное право в Российской Федерации. Международная защита прав человека и государственный суверенитет : мат. Международной научно-практической конференции / отв. ред. Т. А. Сошникова. - М.: Изд-во Моск. гуманит. ун-та, 2015. - 330 с.

⁴ Хван Г. Права человека в современном мире, [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/prava-cheloveka-v-sovremennom-mire> / (дата обращения 21.11.2019).



правами и всеми свободами, провозглашенными настоящей Декларацией, без какого бы то ни было различия (ст. 2). Закреплены конкретные личные (гражданские) и политические права и свободы, а именно право на жизнь (ст.3 Декларации, ст.20 Конституции), свободу, личную неприкосновенность (ст.3 Декларации, ст.9 Пакта, ст.22 Конституции), на равенство всех перед законом, на свободу передвижения по стране, выезд из нее и въезд в нее, на гражданство и его изменение, на свободу мысли, совести и религии, мирных собраний и ассоциаций, на участие в управлении своей страной и др.

Декларация содержит в себе экономические, социальные и культурные (духовные) права и свободы, среди которых права на собственность и предпринимательство, труд и свободный выбор работы, социальное обеспечение и отдых, образование и участие в культурной жизни, достойный уровень жизни и др. Вместе с тем она напоминает, что каждый человек имеет и обязанности перед обществом¹.

Права человека закреплены во Всеобщей декларации прав человека и международных договорах в области прав человека, ратифицированных государствами, а также других документах, принятых после Второй мировой войны. Кроме того, существуют региональные инструменты в области прав человека, а в большинстве стран принятая конституция и другие законы, которые официально защищают права и свободы людей.

Международные договоры и нормы обычного права, наряду с разъяснительной практикой договорных органов, составляют основу международного права в области прав человека. Другие документы, включая декларации, рекомендации и принципы, принятые на международном уровне, но не имеющие обязательной юридической силы, способствуют пониманию, реализации и расширению прав человека².

Всеобщая декларация прав человека служит нормативной основой для оценки правовых систем, политики и практики всех государств, осуществляемых в рамках универсального периодического обзора, проводимого Советом по правам человека.

Однако международные стандарты в области прав человека устанавливаются не только юридически обязательными договорами; многочисленные декларации и другие резолюции, принятые Генеральной Ассамблеей, вносят вклад в разработку этих стандартов. Несмотря на то, что они не являются юридически обязательными, эти документы представляют собой свод «мягкого права» и обладают значительным моральным и политическим авторитетом. Поэтому их реализация должна также служить руководством для национального законодательства и практики. Следует отметить, что договорные органы по правам человека часто ссылаются на стандарты, сформулированные в рамках «мягкого права», при толковании своих соответствующих конвенций³.

Международные документы (договоры, декларации, рекомендации, резолюции), содержащие нормы (стандарты) по правам человека, принятые международными организациями, называются инструментами. Так, Всеобщая декларация прав человека, принятая в 1948 г., содержит фундаментальные права и свободы: гражданские права (ст. 3-19), политические

¹ Ходакова О.Н. Права человека и внутригосударственное право в Российской Федерации. Международная защита прав человека и государственный суверенитет : мат. Международной научно-практической конференции / отв. ред. Т. А. Сошникова. - М.: Изд-во Моск. гуманит. ун-та, 2015. - 330 с.

² Показатели в области прав человека. Руководство по измерению и осуществлению. Организация Объединённых Наций. 2012. - 195 с.

³ Права человека и разработка Конституции. Объединенные нации права человека, Управление верховного комиссара. Нью-Йорк и Женева, 2018 год Публикация Организации Объединенных Наций, изданная Управлением Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (УВКПЧ). - 167 с.



права (ст. 20-21), экономические, социальные и культурные права (ст. 22-28), не устанавливавшие иерархии среди них. Было принято свыше 90 документов в области прав человека¹.

Международная нормативная база в области прав человека расширяется с момента принятия Всеобщей декларации прав человека Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. Декларация, представляющая собой «общую задачу, к выполнению которой должны стремиться все народы и государства», впервые в истории зафиксировала основные гражданские, политические, экономические, социальные и культурные права, которые должны быть доступны каждому человеку. Декларация была широко признана в качестве инструмента, устанавливающего базовые нормы в области прав человека, которые следует соблюдать, защищать и выполнять. Всемирная декларация прав человека вместе с Международным пактом о гражданских и политических правах и Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах составляют Международный бильль о правах человека. Следующие конвенции были приняты Организацией Объединенных Наций для решения вопросов, касающихся отдельных групп населения, или вопросов продвижения и защиты прав человека: Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации; Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин; Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания; Конвенция о правах ребенка; Международная конвенция о защите прав всех трудающихся-мигрантов и членов их семей; Конвенция о правах инвалидов; Международная конвенция для защиты всех лиц от насильственных исчезновений.

Эти девять конвенций и факультативные протоколы к ним являются основными международными договорами Организации Объединенных Наций. Их положения составляют суть нормативной базы ООН в области прав человека. Договорные органы, которые оценивают их выполнение, разработали нормы, отражающие стандарты, утвержденные в этих договорах, и обязательства, которые следуют из этих стандартов, в форме замечаний общего порядка и рекомендаций к договорам. Другие механизмы в области прав человека, среди которых специальные процедуры Совета по правам человека, также способствуют пониманию нормативных стандартов в области прав человека².

Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. изначально была задумана как международный договор, призванный в условиях разворачивающейся холодной войны продемонстрировать приверженность западных демократий идеи прав человека и утвердить приоритет личных и политических прав в противовес правам социально-экономическим, отстаиваемым странами социалистического лагеря. Однако со временем Конвенция вышла далеко за рамки отводимой ей роли, превратившись в эффективный наднациональный механизм защиты прав человека.

Создание наднациональных институтов преследует цель обеспечения единообразного (согласованного) регулирования в определенных областях, составляющих предмет активного сотрудничества заинтересованных государств. Специфика наднационального регулирования (в его отличии и от международно-правового, и от внутригосударственного), заключающаяся в том, что правовые нормы, установленные наднациональными органами, адресуются государствам — членам соответствующей организации (участникам договора), но вместе с тем непосредственно создают права и обязанности для частных лиц, находящихся под их юрис-

¹ Хван Г. Права человека в современном мире, [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/prava-cheloveka-v-sovremennom-mire/> (дата обращения 21.11.2019).

² Показатели в области прав человека. Руководство по измерению и осуществлению. Организация Объединённых Наций. 2012, - 195 с.



дикцией, которые могут ссылаться на них в национальных судах и наднациональных судебных органах¹.

Как верно замечают Т. Я. Хабриева и В. Е. Чиркин, «в Международных пактах о правах человека закреплен новый подход, который мы иногда не замечаем. Если ранее сторонники индивидуалистической концепции естественных прав считали, что свобода одного ограничивается только там, где начинается свобода другого (и с абстрактных позиций это звучит неплохо), то в Международных пактах на первый план выдвигаются общественные, коллектилистские мотивы: ограничение свободы возможно в целях обеспечения общественного порядка, публичной морали, здоровья населения»².

Каждая страна внесла свой вклад в формирование универсальной концепции прав человека. Помимо документов, принятых в рамках ООН, существует также целый ряд региональных международно-правовых документов в этой области (правовые акты Совета Европы, ОБСЕ, Американская конвенция о правах человека 1969 г., Африканская хартия прав человека и народов 1981 г., Всеобщая исламская декларация прав человека 1981 г.). К тому же в законодательстве многих стран мира юридически закреплены важнейшие положения всевозможных документов ООН в области защиты прав человека³.

Все государства являются участниками некоторых или всех основных договоров по правам человека. По состоянию на 10 января 2018 года 169 стран ратифицировали Международный пакт о гражданских и социальных и культурных правах, 196 – Конвенцию о правах ребенка, 189 – Конвенцию о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин и 179 – Международную конвенцию о ликвидации всех форм расовой дискриминации. Ратифицируя международные договоры по правам человека, государства принимают юридические обязательства в рамках международного права по приведению своего законодательства, политики и практики в соответствие со стандартами, закрепленными в этих документах. Это включает в себя приведение их конституционного права или законодательства в соответствие с ратифицированными международными стандартами в области прав человека⁴.

Большинство правовых систем основываются на иерархической структуре правовых актов, при этом конституция находится на ее вершине. Все законодательные и другие правовые меры государства должны быть совместимы с конституцией. Если законодательная или другая правовая мера, принятая государством, не соответствует конституции, то она должна быть признана недействительной компетентным судебным органом.

Права человека занимают центральное место в конституционном порядке современного государства, не только определяя отношения между отдельными лицами, группами и государством, но также проходя красной нитью через государственные структуры, процесс принятия решений и процедуры контроля. Как следствие, бильль о правах является составной частью современной конституции. В то же время пробелы в осуществлении прав человека на

¹ Варламова Н.В. Европейская Конвенция как наднациональная система защиты прав человека, Международная защита прав человека и государственный суверенитет: мат. Международной научно-практической конференции / отв. ред. Т. А. Сошникова. - М. : Изд-во Моск. гуманит. ун-та, 2015. - 330 с.

² Шугуров М.В. Международно-правовое сотрудничество в сфере прав и свобод человека: плурализм доктринальных оснований [Электронный ресурс] / Режим доступа: http://author.nbpublish.com/wl/article_16062.html (дата обращения: 22.11.2019).

³ Хван Г. Права человека в современном мире, [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/prava-cheloveka-v-sovremennom-mire> (дата обращения: 21.11.2019).

⁴ Права человека и разработка Конституции. Объединенные нации права человека, Управление верховного комиссара. Нью-Йорк и Женева, 2018 год Публикация Организации Объединенных Наций, изданная Управлением Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (УВКПЧ). - 167 с.



национальном уровне, будь то индивидуальные или, в соответствующих случаях, коллективные права, зачастую являются результатом недостатков в области конституционного права.

Связь между правами человека и демократическим конституционным порядком начинается с процесса, ведущего к принятию конституции или проведению конституционной реформы. Такой процесс обещает успешные результаты, если он будет опираться на широкое участие представителей всех слоев общества. Участники могут иметь возможность выражать свои взгляды и общаться друг с другом без каких-либо препятствий со стороны тех, кто находится. Действовать в соответствии с конституцией означает действовать в соответствии с защитой прав человека и основных свобод на справедливой и равноправной основе. Государственные должностные лица должны нести ответственность за поведение, противоречащее конституции.

Это базовое представление о конституции рассматривается в качестве критерия для оценки действия или бездействия государственных органов, а также в качестве высшей гарантии прав и основных свобод отдельных лиц и групп лиц. Конституция рассматривается в качестве высшей правовой гарантии благополучия людей и их интересов, а также считается одним из основных инструментов для формирования жизни общества и организации государства¹.

Конституция любого государства представляет собой нормативный правовой акт высшего учредительного порядка, закладывающий фундамент общественно-политической жизни страны, закрепляющий основы конституционного строя, правовой статус человека и гражданина, основы организации и функционирования властного механизма в лице органов государственной власти и органов местного самоуправления. Бесспорными столпами современного конституционализма выступают народовластие, государственный и народный суверенитет, парламентаризм, политический и общественный плюрализм, система многопартийности, собственность в разнообразных формах и иные демократические основы².

Являясь высшим законом страны, конституция находится в центре политической и социальной жизни страны и определяет отношения между государством и обществом, а также между различными функциями государства. В неспокойные времена конституция должна обеспечивать определенный уровень политической и социальной стабильности.

Особенно в постконфликтных ситуациях конституции зачастую служат своего рода мирным планом, который в рамках демократических институтов и защиты прав должен помочь предотвратить повторение напряженности и разрушения. В период демократических преобразований конституция является инструментом для внесения изменений в политическую и общественную жизнь.

Современные конституции включают в себя билль о правах, который определяет юридические права отдельных лиц по отношению к государству и в рамках общества. Однако роль билля о правах не ограничивается только этим, поскольку он служит также для провозглашения фундаментальных ценностей, на которых строится общество, таких как человеческое достоинство, свобода, равенство, равноправие и справедливость. В соответствии с этими ценностями конституционные права помогают защищать жизненно важные интересы от

¹ Права человека и разработка Конституции. Объединенные нации права человека, Управление верховного комиссара. Нью-Йорк и Женева, 2018 год Публикация Организации Объединенных Наций, изданная Управлением Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (УВКПЧ). - 167 с.

² Боброва Г.С. Становление Российского конституциализма: Дисс.канд.юрид. наук / 12.00.02 – конституционное право; конституционный судебный процесс; муниципальное право. – М.: Институт государства и права Российской Академии наук, 2016. - 178 с.



дельных лиц, такие как право на здоровье, жилище, личную неприкосновенность и участие в ведении государственных дел. Сформулированный таким образом билль о правах, соблюдаемый и осуществляемый в течение определенного периода времени, обычно становится не только эффективным защитным прикрытием для отдельных лиц, но также и основой гармоничного и демократического общества.

Права человека являются *универсальными, неотъемлемыми, взаимосвязанными, взаимозависимыми и неделимыми*. Вместе эти характеристики обеспечивают реализацию всех прав человека: гражданских и политических (например, право участвовать в общественной жизни, свобода от пыток и произвольного задержания), экономических, социальных и культурных (например, право на питание, социальную защиту, образование) или коллективных прав (например, право на развитие, права коренных народов) для всех людей во все времена, кроме отдельных ситуаций ограничения прав в соответствии с надлежащими правовыми процедурами¹.

Конституция Российской Федерации – это основополагающий правовой акт России, определивший фундаментальные основы конституционного строя страны, принципиальные элементы правового статуса человека и гражданина, состав и основы функционирования федеративного государства, систему, структуру, принципы деятельности и способы организации государственной власти и местного самоуправления, а также механизмы взаимодействия государства, общества и личности.

Особое место Конституции РФ в системе правовых актов страны отражены в определенной специфике её учредительного статуса, что проявляется в её верховенстве и стабильности, основополагающем характере (нормам Конституции РФ не могут противоречить Конституции (Уставы) субъектов РФ, иных нормативных актов страны, независимо от формы и органа их принятия; в соответствии с этими нормами должна сообразовываться деятельность всех органов государства, их должностных лиц, юридических лиц, независимо от формы собственности, а также физических лиц; нормы законодательства должны быть построены на конституционные принципах, развивать их, регламентировать), а также в специально разработанном усложнённом порядке внесения изменений, поправок и пересмотра Конституции РФ. Кроме того, Конституция РФ обладает особой охраной со стороны органов государства (Президент РФ является её гарантом, а Конституционный Суд РФ является специально созданным органом её охраны, осуществляющего конституционный контроль)².

В Конституции Азербайджанской Республики, принятой 12 ноября 1995 года, обеспечение прав и свобод человека выводится на первый план в качестве высшей цели государства. Эта стратегическая цель в первую очередь держит за основу принцип правовые реформы и защиту прав человека. Третья глава Основного Закона посвящена в основном «Правам и свободам человека и гражданина». Большая групп прав и свобод, утвержденных в Конституции, направлена на обеспечение свободы и неприкосновенности личности. В то же время, общество тоже заинтересовано в развитии личностных прав и свобод. То есть человек имеет возможность занять желаемое место в обществе без какого-либо ограничения. Эти возможности ограничены лишь рамками его личных способностей, силы и воли. 22 февраля 1998 г.

¹ Права человека и разработка Конституции. Объединенные нации права человека, Управление верховного комиссара. Нью-Йорк и Женева, 2018 год Публикация Организации Объединенных Наций, изданная Управлением Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (УВКПЧ). - 167 с.

² Боброва Г.С. Становление Российского конституциализма: Дисс.канд.юрид. наук / 12.00.02 – конституционное право; конституционный судебный процесс; муниципальное право. – М.: Институт государства и права Российской Академии наук, 2016. - 178 с.



да общенациональный лидер Гейдар Алиев подписал Указ «О мерах в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина». В этом указе были определены направления и концепция мероприятий, осуществляемых в указанной области.

Одним из успехов Азербайджана в области интеграции в евроатлантическое пространство явился меморандум «О совместном проекте в области поддержки прав человека и демократии», подписанный в августе 1998 года между ООН и правительством Азербайджана. Согласно меморандуму, ООН осуществила ряд мероприятий совместно с азербайджанским правительством в области поддержки и защиты прав человека и других вопросов на основе общих знаний и европейских стандартов¹.

Ст. 2 Конституции РФ указывает на права и свободы человека как на высшую ценность, подлежащую приоритетной обязательной защите со стороны государства.

Для осуществления этой защиты государству необходимо создать действенную систему гарантий и механизмов защиты. В зависимости от реальных обстоятельств и уровня защищённости прав и свобод человека и гражданина зависит место человека в системе государственных ценностей и его положение во взаимоотношениях с государственными структурами.

Кроме того, в конституционном государстве безоговорочно признаются, защищаются и исполняются принципы правового положения человека и гражданина. Как правило, к таким относят:

1. Всеобщность и неотчуждаемость прав и свобод. Целый комплекс прав и свобод принадлежат человеку от рождения, т. е. носят естественный характер (например, право на жизнь, неприкосновенность жилища, неприкосновенность частной жизни, свобода мысли и слова и т. п.). Права и свободы обладают признаком первичности по отношению к институтам государства, являются высшей ценностью правовых конституционных государств, подлежат всеобъемлющей защите со стороны государства.

2. Законная свобода человека в осуществлении принадлежащих ему прав и свобод. Человек не может требовать от общества и государства предоставления ему безграничной свободы. Личность, для которой государством не установлены рамки, рано или поздно, реализуя своё право, умышленно или неосторожно начинает нарушать права других субъектов, что неизбежно приведёт к беспорядкам, конфликтам, анархии, а позднее, возможно, и к прямому отказу подчиняться государственным велениям, «повреждению» или краху государственной системы.

3. Гарантированность прав и свобод человека и гражданина. Государство не может следовать по пути формального провозглашения основных прав и свобод. Человек должен получить реальный механизм для реализации этих провозглашённых основ, должен фактически обладать ими.

4. Равноправие. Фактического равенства между людьми установить не может ни одно государство, даже если оно является правовым. Данный принцип подразумевает равенство правовое – равенство перед законом и судом. Закон распространяет своё влияние на каждого члена общества, порождая абсолютно равные права и равные обязанности для них, если нормативные акты не предусматривают обоснованных исключений.

5. Взаимосвязь прав, свобод и обязанностей человека и гражданина. От каждого субъекта требуется совершение определённых действий для поддержания общего уровня благо-

¹ Защита прав человека – высшая цель каждого государства, 17 Январь, 2013: [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://elections.az/news/a-1004.html> (дата обращения 27.11.2019).



состояния данного общества и его защиты, т. е. с правовой точки зрения, совершения определённых юридических обязанностей¹.

Основной гарантией формирования единой системы защиты прав и свобод человека и гражданина является конституционное закрепление ее ведущих параметров.

Следует отметить, что Конституция РФ 1993 г. впервые в российском конституционализме ограничила роль государства в установлении прав человека и гражданина, но существенно повысила значимость и ответственность первого в обеспечении соблюдения и защиты этих прав и свобод. В ней учтены теоретические основы естественноправовой доктрины прав человека: они принадлежат людям от рождения и неотчуждаемы (ч.2 ст.17). Это является сущностным ориентиром в регулировании их защиты, поскольку означает невозможность приобретения, передачи. В качестве содержательного элемента неотчуждаемости прав и свобод человека называют недействительность отказа от них.

Требуется уточнить, что конституционная защита прав и свобод человека и гражданина занимает особое место среди иных видов такой юридической защиты. Это прежде всего обусловлено позицией самой Конституции РФ, закрепляющей собственное верховенство на всей территории России (ч.2 ст.4), свою высшую юридическую силу, прямое действие и применение на всей территории страны (ч.1 ст.15). Данные положения распространяются и на нормы о защите прав и свобод человека и гражданина.

На специфику конституционной защиты прав и свобод человека и гражданина указывает программный характер Конституции Российской Федерации. В ней отражены приоритетные направления развития общества и государства, возведены в ранг высшей ценности человек, его права и свободы. В Конституции России совершенно определенным образом находит свое выражение функция защиты прав и свобод человека, поскольку, как отмечает Ю.А. Тихомиров, именно «публичное право устанавливает механизм и процедуры юридической защиты всех субъектов права»².

Поскольку защита прав и свобод человека и гражданина – конституционная обязанность государства, логичнее связать ее с функциями государства, в которых проявляется та роль, которую государство играет в решении основных вопросов общественного развития, в удовлетворении разнообразных интересов населения страны. Непреложность осуществления конституционной правозащитной обязанности государства требует оформления правозащитной функции государства в качестве самостоятельного направления его деятельности.

Например, Конституцией РФ учреждены право каждого на защиту своей чести и доблестного имени (ч.1 ст.23), своих прав и свобод всеми способами, не запрещенными законом (ч.2 ст.45), что относится к диспозитивным правозащитным нормам; гарантии государственной (ч.1 ст.45) и судебной (ч.1 ст.46) защиты прав и свобод человека и гражданина выступают нормами императивными. Как следует из приведенных и иных правозащитных норм, Конституция РФ использует различные приемы их формулирования: через глагол «защищать», через существительное «защита» и глагол «гарантируется», через право на «защиту» (ч.1 ст.30). Таким путем отражаются как категоричность правозащитной позиции государства, так и варианты правозащитного поведения лиц, находящихся под юрисдикцией России.

¹ Боброва Г.С. Указ. раб. – С. 84.

² Мархгейм М.В. Защита прав и свобод человека и гражданина в современной России: системная конституционная модель, проблемы ее функционирования и совершенствования. Монография. – Ростов-на-Дону: Ростиздат, 2005. – 198 с.



Конституционная система защиты прав и свобод человека базируется также на «принципе приоритетности». Его сущность отражают некоторые конституционные нормы России и зарубежных стран. Так, ч.1 ст.16 Конституции Республики Молдова гласит, что уважение и защита личности составляют «первостепенную обязанность государства»; ч.1 ст.2 Конституции Греции, что уважение и защита достоинства человека выступают «первоочередной обязанностью государства»; ч.1 ст.26 Конституции Республики Кыргызстан называет семью предметом «преимущественной охраны закона»; в первом абзаце ст.8 Конституции Республики Беларусь речь идет о «приоритете общепризнанных принципов международного права»; согласно ч.1 ст.6 Основного закона ФРГ устанавливает, что брак и семья находятся «под особой защитой государства»¹¹.

В соответствии с Конституцией РФ (ст. 19) «государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности»².

В целом гарантии охраны (защиты) прав и свобод личности определяют уровень развития демократического института ответственности государства перед своими гражданами за нарушение их прав и свобод.

Конституция Российской Федерации установила не только охрану прав потерпевших от злоупотреблений власти (ст. 52), но и вообще право каждого на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53). В перечень наиболее распространенных основных гарантий непосредственно охраны прав и свобод человека и гражданина входят: выявление фактов нарушений прав и свобод; средства их восстановления; меры юридической ответственности; меры пресечения действий, нарушающих права и свободы или создающих такую угрозу, установленные законом процедуры защиты прав и свобод².

В современных конституциях большинства стран предусмотрены различные средства защиты прав человека. Одним из универсальных инструментов, позволяющих добиваться восстановления нарушенных прав любого вида, является институт, первоначально появившийся в Скандинавских странах — Уполномоченный по правам человека или омбудсмен.

Уполномоченный по правам как государственный орган и институт защиты прав не имеет аналогов по характеру своей компетенции и по положению в государственной системе. Омбудсмен является должностным лицом государства и занимается вопросами защиты прав и свобод граждан, но осуществление им своих функций не носит формального характера работы государственного органа: он наделен необходимыми полномочиями для того, чтобы осуществлять свою деятельность автономно от системы иерархически-подчиненной исполнительной власти, подконтрольно и подотчетно власти законодательной³.

¹ Киричек Е.В. Принципы деятельности полиции по обеспечению конституционных прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/printsy-priy-tvorenii-politsii-po-obespecheniyu-konstitutsionnyh-prav-i-svobod-cheloveka-i-grazhdanina-v-rossiyskoy-federatsii> (дата обращения 23.11.2019).

² Доцкевич М.В. Защита прав и свобод личности в деятельности органов внутренних дел как способ предупреждения правонарушений. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/zaschita-prav-i-svobod-lichnosti-v-deyatelnosti-organov-vnutrennih-del-kak-sposob-preduprezhdenich-pravonarusheniy> (дата обращения 19.11.2019).

³ Михайловская В.А. Уполномоченный по правам человека в системе разделения властей (сравнительный анализ). Международная защита прав человека и государственный суверенитет : мат.



Судебные средства защиты прав человека традиционно признаются наиболее эффективными, поскольку являются универсальными, т.е. предоставляют защиту от посягательств на любые права человека со стороны как частных лиц, так и государственных органов, обеспечивают максимальные гарантии справедливости соответствующего разбирательства (независимость и беспристрастность органа, принимающего решение) и позволяют непосредственно восстановить нарушенное право или получить адекватную компенсацию¹.

На современном этапе защита прав и свобод граждан осуществляются различными субъектами, органами. Важнейшая и неопровергимая роль закономерно принадлежит государству и его органам. Государства, его органы на основе внутригосударственного и международного права - основной гарант власти, стабильности демократического правового положения личности, реального воплощения составляющих его прав, свобод и обязанностей.

ЭРКАЕВ С.А.

Доцент кафедры истории Родины и археологии ХГУ им. академика Б.Гафурова,
кандидат исторических наук
E-mail: safar.erkaev@mail.ru

ЭРКАЕВА Н.С.

Докторант Восточномичиганского Университета (г.Упсиланти, США),
кандидат филологических наук
E-mail: Nigora.erkaeva@gmail.com

ПЕРВОИСТОЧНИКИ ВСЕОБЩЕЙ ДЕКЛАРАЦИИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

«В тех крайне тревожных условиях, о которых мы упомянули, был утвержден новый состав Конституционной комиссии, которая с опорой на исторические ценности нашего народа, чаяния жителей страны, осознание национальных интересов, учитывая опыт принятия конституций в других государствах, с почтанием признанных международных ценностей, прав и свобод человека и гражданина, а самое главное – с целью защиты и укрепления Государственной независимости, протекало болезненно и медленно».
Эмомали Рахмон²

На основе Всеобщей декларации прав человека 1948 года и других международных правовых актов, принятая в 1994 году Конституция Республики Таджикистан заложила основу новой системе законодательства страны и благодаря этому высшему законодательному акту страны стало возможным формирование и дальнейшее развитие нового законодательства Республики Таджикистан, урегулированы новые общественные отношения.

В целях дальнейшего продолжения правовой реформы и реализации правовой политики республики с учетом общечеловеческих ценностей и национальных интересов, обеспечения устойчивого правового, экономического, социального, культурного и политического

Международной научно-практической конференции / отв. ред. Т. А. Сошникова. - М. : Изд-во Моск. гуманит. ун-та, 2015. 330 с.

¹ Корнев А.В. Судебный нормоконтроль как средство защиты прав человека. Международная защита прав человека и государственный суверенитет : мат. Международной научно-практической конференции / отв. ред. Т. А. Сошникова. - М. : Изд-во Моск. гуманит. ун-та, 2015. 330 с.

² Народная газета. № 46 (20224). 5 ноября 2019 года. – С.3.



развития страны, Указом Президента Республики Таджикистана от 6 февраля 2016 года была принята Концепция правовой политики Республики Таджикистан, которая осуществляется поэтапно.

Необходимо отметить, что празднование принятия Всеобщей декларации прав человека 1948 года¹ отмечается во всех прогрессивных государства мира и в том числе, и в Республике Таджикистан. Эта дата имеет большое всемирно-историческое, научно-практическое, учебно-научное значение в организации в защите права человека, государственном управлении любого государства и мирового общества в целом. Судя по историческим источникам, история человечества складывалась из двух основных пластов: первобытного общества и цивилизации в том виде, в котором мы привыкли ее видеть.

Первобытный строй охватывает по времени более 2 – 5 млн. лет. Некоторые историки, антропологи и археологи утверждают, что он охватывает более 8 млн. лет. В этот период происходит формирование человека как биосоциального существа, переход от присваивающего к производящему типу хозяйства. И на этом этапе он прошел несколько социально-экономических и культурно-политических этапов под названием «формации».

Первоначально люди вели бродячий образ жизни, объединяясь в небольшие изолированные группы под руководством вожаков. Эту простейшую форму общественной организации и регуляции часто называют «первобытное стадо» или «праобщина». Но именно в ее среде начинают формироваться первые поведенческие стереотипы, правила, запреты, прежде всего, в брачно-половых отношениях, проявляющихся во введении экзогамии, то есть, запрета на браки между кровными родственниками, а также переход к производящему хозяйству (так называемая неолитическая революция) предопределили возникновение устойчивых семейно-клановых групп – родовых общин. И отсюда начинаются первые элементы прав человека и первоисточники Декларации прав человека. Поэтому мы уверены в том, что современная Декларация прав человека имеет свою историю в мировой истории человечества.

Правоведы и историки, изучающие историю человечества, появление первых элементов прав человека видят ее по разному. И так, нам известно, что в основе родовых общин лежали родственные отношения. Они объединяли несколько поколений, происходящих от общих предков. На базе культов, обрядов, традиций в родовых общинках складывались несложные правила поведения – обычаи, соблюдение которых было для всех обязательным. Эти нормы были проникнуты духом колlettivизма, предусматривающие взаимную поддержку сленгов общин, регулировали хозяйственную деятельность и брачные отношения, устанавливали различные запреты (табу) и жесткие рамки поведения для членов общины. Строго регламентировался порядок распределения добытого общиной продукта. В случае нежелания подчиняться этим нормам, нарушитель подвергался избиению, изгнанию и даже казни.

Исследуя историю первых человеческих правовых отношений можно сделать выводы о том, что реальную основу рода составляло общее право на его имущество, совместное управление, распределение и исполнение обрядов. По мере усложнения социальной и хозяйственной структуры власть вождя семейно-клановой группы становится в большей степени властью положения, все более связывается с ее статусом, а не с личностью².

История человечества богата правовыми источниками и этим источникам видно, что важнейшим последствием неолитической революции было развитие межродовых связей и переход от родовой к соседской общине, возникновение более крупных социальных об-

¹ Всеобщая декларация прав человека 1948 г..- М.; 2016. - С.5.

² Вологдин А.А./. История государства и права зарубежных стран / А.А.Вологдин. –М., 2004. - С.7.



разований – племен и фратрий. Далее складываются органы управления – племенные советы, куда входили старейшины родов и общин, а также вожди племен. Разделение труда, рост его производительности, появление прибавочного продукта привело к возникновению условий имущественного неравенства между отдельными общинами и внутри них. Формирующаяся управленческая верхушка стремилась закрепить власть за своими семьями и расширить объём привилегий. Организаторская деятельность приобретала политический характер, институты общинной администрации постепенно становились замкнутыми и отрывались от породившего их общества. Зарождающееся государство, используя внешнее принуждение для поддержки определенных норм и правил, формирует новый инструмент общественного управления – право.

В социально-экономическом и культурно-политическом развитии, человечество прошло несколько этапов - первобытный, рабовладельческий, феодальный, буржуазный строй и в каждом было принято бесчисленное количество законов, обеспечивающих права человека, которые также являются первоисточником Декларации прав человека.

Итак, из вышеперечисленного можно сделать первоначальный вывод о том, что первоисточниками Декларации прав человека первоначально были обычай, обряды, традиции и Законы Хаммурапи, Законы Ману, Уголовный кодекс Китая, Декларация прав человека Великого Куруша, Законы Дракона, Законы XII таблиц, Авеста, Тора, Библия, Коран, Русская правда, Судебники, Великая Хартия Вольностей, и далее Декларация независимости США, Конституции США 1787 года и 1791 года Франции, Декларация прав человека и равноправие граждан Советского государства, Первого Конституция 1918 года Советского государства, Конституция Республики Таджикистана и другие законы¹. Обсудим некоторые из них.

Среди первых правовых документов в истории прав человека, безусловно, являются первые древние законы, ярчайшим примером которых являются Законы Хаммурапи XVIII века до нашей эры, который состоит из 282 статей. Надо сказать, что именно правление царя Хаммурапи ознаменовало создание этого сборника законов. Эти законы были выбиты на большом черном базальтовом столбе. На самом верху лицевой стороны столба изображен царь, стоящий перед богом Солнца Шамашем – покровителем суда. Под рельефом начертан текст законов, заполняющий обе стороны столба. Текст распадается на три части. Первой частью является обширное введение, в котором Хаммурапи объявляет, что боги передали ему царство для того, «чтобы сильный не притеснял слабого». Затем следует перечисление благодеяний, которые были оказаны Хаммурапи городам своего государства. После введения следуют статьи законов, которые, в свою очередь, заканчиваются обстоятельным заключением. В их основу было положено старое обычное право, шумерийские судебники, новое законодательство и другие правовые отношения, сложившиеся к тому периоду. Хотя законы несовершенны с точки зрения их полноты, тексты составлены в основном в казуистической форме, они не содержат общих принципов, нет системы в изложении (хотя известная логика присутствует), однако все представленные случаи разбираются с большой обстоятельностью. Законы Хаммурапи, в отличие от многих других кодификаций, характеризует почти полное отсутствие сакрально-религиозных мотивировок преступлений и религиозных санкций за их совершение².

Одним из первоисточников Декларации прав человека можно отнести также и Законы Ману. Законы Ману состоят из 12 глав и 2685 статей. Правовое содержание имеют немно-

¹ Эркаев С.А., Эркаев А.С. Конституция - шоҳсүтун ва шиносномаи миллат / С.А.Эркаев, А.С.Эркаев. -Хучанд: Нури маърифат, 2014. - С.52.

² Дьяконов И.М. Общественный и государственный строй Древнего Двуречья / И.М.Дьяконов. - М., 1959. - С.26.



гочисленные статьи, содержащиеся в основном в главах VIII и IX. В этих главах подробно описывается происхождение Варн (сословных групп) согласно религиозному учению, указывается на их наследственно-профессиональный характер, определяется назначение каждой из них, привилегии высших Варн. Особенностью законов Ману является религиозная окраска всех его положений. В законах Ману говорится, что если несобственник поля засевает чужое поле своими семенами, то он не имеет права получать урожай. Лишь сам собственник земли решал вопрос о своей земле, которую он мог продать, подарить, заложить, сдать в аренду. Законы Ману охраняют и движимое имущество, наиболее значительным из которого были рабы, скот, инвентарь и другие вещи.

В этих законах также упоминаются вопросы, связанные с рассмотрением судебных споров относительно границ между общинами, об общинных колодцах, каналах. При рассмотрении этих споров, прежде всего, учитывалось мнение родственников и соседей. Они же имели право преимущественного приобретения земли. Таким образом, община, игравшая значительную роль в общественных отношениях, стремилась ограничить частное землевладение. Обязательственные отношения подверглись довольно тщательной разработке. Поэтому можно сделать вывод о том, что в основном законы говорят об обязательствах, вытекающих из договоров. Наиболее подробно описывается договор займа. Закон твердо устанавливает нерушимость и преемственность долговых обязательств. Изучение этих правовых вопросов создают удобные условия для использования правовых отношений.

В законах Ману также упоминается договор дарения, обязательства вследствие причинения вреда. Немаловажное значение по этим законам приобретает положение женщины. Так, в детстве ей полагалось быть под властью отца, в молодости – мужа, после его смерти – под властью сыновей, ибо, исходя из положений законов, «женщина никогда не пригодна для самостоятельности». Законы Ману осуждали всякое насилие, совершенное над личностью, и считали насильника худшим злодеем.

По своему содержанию Законы Ману определяют наказание как силу, которая правит людьми и охраняет их. Законы предписывают применять наказание с учетом всех обстоятельств совершения преступления, степени его осознанности. Несправедливое наказание «лишает неба в другом мире». Законы Ману дают общее представление о судебном процессе того времени. Основным источником доказательства служили свидетельские показания¹.

Следующим документом, являющимся по нашему мнению одним из первоисточников Декларации прав человека является правовой документ Древнего Китая - Уголовный кодекс Китая, который получил свое развитие под действием двух противоборствующих философских учений: конфуцианства и легизма (фацзя). Общей чертой этих учений была их политическая направленность, стремление организовать китайское общество на «рациональных» и справедливых принципах. При всем этом, каждая из школ понимала эти принципы по-своему. Однако, на наш взгляд, данный правовой документ представляет собой большое правовое значение.

Дело в том, что в истории мировой правовой практики конфуцианство имеет большое историко-правовое значение. Основателем этого учения был великий китайский мыслитель Конфуций, живший в VI – V вв. до н.э. Одним из основных положений конфуцианства была идея гармонии как главного условия всеобщего порядка, равновесия в мире, а следовательно, и счастья людей. Важнейшими элементами гармонии были отношения между людьми, их

¹ Бонгар-Левин Г.М. Индия в эпоху Маурьев / Г.М.Бонгар-Левин. - М., 1973. - С.78.



поведение, которое должно было соответствовать «естественному порядку», т.е. морали и добродетели.

Так, согласно исторически сложившимся традициям, первые в Китае писаные законы появились в государстве Шан, а уже в X в. до нашей эры в период Чжоу существовал Уголовный кодекс, включающий в себя около трех тысяч статей. Однако достоверные сведения о писаном праве относятся именно к VI – V вв. до н.э. Наиболее известными из них являются «Обозрение законов» 536 г. до н.э., «Книга законов царства Вэй» и др.¹

Следующими источниками, обладающими большим историческим значением, можно считать древние законы Афин. Древнейшим источником права в Афинах был обычай. В 621 г. до нашей эры, по преданию, при архонте Драконе происходит создание писаного права, так называемые законы Дракона. И, хотя они больше известны из-за чрезмерной жестокости наказаний, это был достаточно большой шаг в развитии права. Законы Дракона ограничивали кровную месть (отвечает только убийца, а не весь род), узаконили практику примирения с убийцей и его родом умышленным убийством. Первое каралось смертью, второе – изгнанием. Самооборона исключала ответственность, а подстрекатель стал нести равную долю ответственности с исполнителем преступления. Эти системы правовых отношений хотя еще довольно элементарные, имеют особое значение.

В начале VI в. до нашей эры большая законодательная работа проведена при Солоне. В V - IV вв. до нашей эры законы становятся главным источником прав человека². Эти законы обеспечивали государственный правопорядок и регулировали общественно-правовые отношения.

Далее в качестве первоисточника декларации прав человека, на наш взгляд, следует поставить законы Римского права. Одним из первых источников в этом списке стоят Законы XII таблиц. Они были разработаны в середине V века до н.э. (451 – 450 гг.) и были начертаны на 12 деревянных досках-таблицах, выставленных для всеобщего обозрения на главной площади Рима – Форуме. Отличительной чертой законов был строгий формализм: малейшее упущение в форме судоговорения влекло за собой проигрыш дела. Упущение это принималось за «перст божий». Законы XII таблиц регулировали сферу семейных и наследственных отношений, содержали нормы, относящиеся к заемовым операциям, к уголовным преступлениям, однако вовсе не касались государственного права³.

При составлении Декларации прав человека специалистами были широко изучены также древние законы Востока. И здесь немаловажную роль в качестве такого источника сыграл Коран (631, 651 гг.) – главная священная книга мусульман, которая включает 114 глав (сур), поделенных на 6219 – 6666 стихов (аятов). Из всего этого массива лишь 500 оятов содержат предписания правил поведения мусульман, причем только 80 из них можно рассматривать как собственно юридические. Но именно общее содержание Корана определяет общее направление шариата, в том числе, Сунна, Иджма, Фетва, Кияс, Урф, Адаты и многие другие⁴.

При составлении главного документа по правам человека были подвергнуты тщательному изучению также законы Западной Европы, например, Великая Хартия Вольностей (1215 г.). Центральное место в Хартии занимают статьи, выражющие интересы баронов. Их феоды объявлялись свободнонаследуемыми владениями, ограничивались размеры рельефа, выплачиваемого при передаче феода по наследству, запрещалось переносить по королев-

¹ Крашенинников Н.А. История права Востока / Н.А.Крашенинников. - М., 1994. - С.80.

² Лурье И.М. История Греции: курс лекций / И.М.Лурье. - СПб., 1993. - С.123.

³ История государства и права зарубежных стран: Источники права. - М., 1993. - С.78.

⁴ Коран (Куръони Карим). - Ташкент, 2001. - С.438.



скому курию. Ограничивалялся королевский произвол при обложении баронов денежными по-винностями. В отношении других сословий Хартия подтверждала существующие привилегии церкви и духовенства, в частности, свободы выборов церковных иерархов. Исключительно важным для экономики Англии было установление Хартией единства мер и весов. В целом содержание великой Хартии вольностей не выходило за рамки феодальной эпохи, тем не менее, ряд ее статей стал основной для дальнейшей глубокой эволюции политического строя Англии¹.

Продолжающаяся в нашей республике политика «открытых дверей», создание атмосферы доверия и безопасности вокруг страны, продолжение созидательных инициатив для решения международных и региональных вопросов, объявление 2017 года – годам молодежи, 2018 года – годом развития туризма и народных ремесел, 2019-2021 годы - годами развития села, туризма и народных ремесел, 2018-2028 гг. – годами десятилетия «Вода ради устойчивого развития» являются логическим продолжением развития прав человека, заключенных в Декларации прав человека.

Поэтому, ежегодное торжественное чествование Декларации с годами приобретает все возрастающее политическое и культурно-нравственное значение.

ЮНУСОВА О.М.

Доцент кафедры комерции и права ИЭТ ТГУК
E-mail: onaoi@bk

АБДУЛЛОЕВА Д.Ф.

Старший преподаватель кафедры комерции и права ИЭТТГУК

ПРАВА НА ТРУД В СИСТЕМЕ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

Конституционно-правовое регулирование прав человека и гражданина в сфере трудовых отношений в современных условиях имеет первостепенное значение. Социальные явления переходного периода породили массу проблем, затрудняющих реальное обеспечение и защиту прав граждан в области трудовых отношений, о чем свидетельствует уровень безработицы в Республике Таджикистан, массовые нарушения прав граждан в сфере труда, несовершенство действующего законодательства.

Особенность данной проблематике придается по следующим основанием: во-первых, от реализации прав в сфере трудовых отношений зависит благосостояние и трудовое долголетие личности; во-вторых, в этом раскрывается сущность государства как социального правового государства; в-третьих, права и свободы в сфере трудовых отношений выступают как инструмент утверждения гуманизма и справедливости; в-четвертых, эти права и свободы, по сути дела, создают гарантии для реализации других прав и свобод.

Конституционные права составляют ядро правового статуса личности. Совокупность прав, свобод и юридических обязанностей образует определенную систему. Хотя эти права

¹ Батыр К. Всеобщая история государства и права зарубежных стран / К.Батыр. - М., 1999. - С.225.



разнообразны по своему характеру и содержанию, все они выражают коренные связи, сложившиеся между государством и личностью, и в этом смысле они едины, т.е. составляют неразрывное целое¹.

Перечисленные в главе 2 Конституции РТ права и свободы человека и гражданина можно классифицировать по различным основаниям. Классификация позволяет всесторонне и объективно, с использованием различных методов познания, проанализировать право на труд в системе конституционных прав и свобод человека и гражданина.

По принципу классификация носит условный характер, т.к. самостоятельно исследуется сущность какого-либо явления. Анализ научной литературы по конституционному праву и теории государства и права позволяет классифицировать права и свободы по определенным критериям (основаниям). Исходя из исторических этапов провозглашения основных прав и свобод, различают три поколения прав и свобод. Первое поколение характеризуется исключительно гражданскими и политическими правами, поскольку они были провозглашены буржуазными революциями. К правам второго поколения относят экономические и социальные права. Они утвердились только в начале XX столетия под влиянием борьбы трудящихся и воздействием социалистических идей, а также их реализации в социалистических странах. К третьему поколению многие ученые относят «коллективные» или «солидарные» права (право на развитие и благоприятную окружающую среду и т.д.)².

Право на труд относится к правам второго поколения. Права «второго поколения» внесли достаточно существенные корректизы в юридическую модель отношений личности и государства. Если гражданские и политические права были призваны оградить личность от произвольных действий властей, «поместив» ее в охраняемое законом «пространство свободы», то социально-экономические права определенным образом «привязывали» человека к государству, обязывая последнее помогать тем, кому в силу ограниченных возможностей требуется государственная поддержка. «Но эту помочь государство может оказывать лишь за счет тех членов общества, которые оказались наиболее искусными пловцами»³.

Таким образом, если суть гражданских и политических прав состоит в ограничении роли государства в духовном, социально-экономическом и политическом регулировании, предоставляя больше свободы выбора для личности, то социально-экономические права расширяют сферу государственного контроля, повышают патронажную роль государства по отношению к обществу. Также если права первого поколения воплотили и юридически закрешили ценности либерального общества, то права второго поколения отражают ценности социально ориентированного государства. При сохранении гражданских и политических прав (включая, разумеется, право частной собственности) появление прав второго поколения породило проблему поиска баланса между гарантиями свободы личности, с одной стороны, и правом государства перераспределять те или иные блага - с другой.

Благодаря активности трудящихся на конкретном историческом этапе большинство развитых государств мира закрешили данное право в том или ином виде в своих

¹ Институт прав человека в России / Г.Н. Комкова, О.В. Шудра и др. Под ред. Г.Н. Комковой. - Саратов. Изд-во СГУ. 1998. - С.54.

² Лукашева Е.А. Права человека и политическое реформирование. - М.: Институт государства и права РАН. 1997. - С. 5 -36.

³ Михайловская И. Генезис социально-экономических прав и их влияние на формирование пост тоталитарных систем // Конституционное право: Восточноевропейское обозрение. - 2000. - № 1 (30). - С. 147 - 151.



Конституциях. Все вышесказанное позволяет сделать вывод, что трудовые права имеют конкретно-историческое содержание, которое изменяется, развивается и совершенствуется в зависимости от характера общественных отношений.

По форме закрепления (фиксации) выделяют - основные и не основные права. Конституционное право на труд относится к основным правам, т.к. закрепляется в Конституции страны. Это право играет важнейшую роль в правовом статусе, т.к. труд - это основа жизнедеятельности и благосостояния граждан, фундамент развития государства и общества.

Перечисление в Конституции основных прав и свобод не должно толковаться как отрижение или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина. В частности, это положение относится к праву на труд¹. Многие правомочия данного права раскрываются и детализируются в отраслевом законодательстве РТ.

По источнику права выделяют- естественные и позитивные права. Первые основываются на презумпции обладания каждым представителем человеческого рода вне политической общности совокупностью прав, которыми он наделен фактом своего бытия. Другими словами, источником таких прав служит сама человеческая природа, стремление к свободе, правде². Вторые напрямую связаны с государством, которое играет решающую роль в их закреплении, обеспечении и защите. Именно государство выступает источником их появления. К таким правам можно отнести и право на труд, т.к. государство, устанавливая определенные границы свободы труда, предусматривая соответствующие меры обеспечения и защиты труда, наполняет данное право соответствующими правомочиями.

В советских Конституциях закладывалась главенствующая роль государства в предоставлении экономических благ человеку, как бы окруженному со всех сторон его опекой. Личность выступала как пользователь этих благ, пассивный их созидатель по указаниям государства³. По сути, государство сосредотачивало в своих руках все функции по производству и распределению материальных благ, планировало развитие экономики, определяло фонды, штаты, направляло средства в ту или иную производственную сферу.

В современных условиях роль государства в сфере труда изменилась. Отказ от глобального огосударствления экономики, признание частной собственности, основанной на экономической заинтересованности, активности и ответственности человека привели к тому, что государство старается как можно меньше вмешиваться в регулирование рынка труда и стремится к обеспечению государственных гарантий в сфере труда, закрепленных как в конституционном, так и отраслевом законодательстве. На наш взгляд, *государство своей политикой призвано создавать условия, способствующие экономическому развитию страны, наиболее полной занятости и безопасности трудовой деятельности граждан.*

Рассмотренная классификация тесно связана со следующей, которая группирует права в зависимости от роли государства в их осуществлении на: негативные и позитивные. Негативные права определяют обязанности государства и других лиц воздерживаться от тех или иных действий по отношению к индивиду. Они обеспечивают автономию личности от государственного вмешательства в некоторые наиболее значимые для человека сферы его жизнедеятельности. По существу государство признает за личностью определенную сферу отношений, которая отдана наусмотрение индивида и не может быть объектом притязания

¹ Козулин А.И. Об источниках прав человека // Государство и право. - 1994. - № 2. - С. 148.

² Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право Российской Федерации: Учебник. - М.: «Юрист». 1995. - С.214.

³ Лукашева Е.А. Права человека и политическое реформирование. - М.: Институт государства и права РАН. 1997. - С. 5-36.



государства. Негативные права выступают основой индивидуальной свободы.

В отличие от негативных прав, позитивные фиксируют обязанности государства и соответствующих должностных лиц и организаций предоставить гражданину те или иные блага, содействовать в практическом осуществлении принадлежащих индивиду прав и свобод.

Право на труд в чистом виде нельзя отнести в ту или иную указанную группу. Это связано с тем, что, с одной стороны, свобода труда предопределяет невмешательство государства, а с другой, необходимость закрепления определенных государственных гарантий (минимальный размер оплаты труда, государственный контроль и надзор в сфере труда и т.д.) предопределяют многогранность роли государства в осуществлении права на труд. Можно согласиться с высказанным мнением, что «права и свободы как правовая форма выражения и реализации коренных, наиболее существенных и значимых социальных, политических, экономических, личных, духовных благ и ценностей, порожденных человеческой цивилизацией, неотъемлемы сущностно от государства и его власти»¹.

Следующая классификация прав и свобод была предложена Л.Д. Воеводиным, исходя из того, что личность во всех сферах жизни стоит в центре единства и дифференциации прав.

Поэтому *в зависимости от особенностей личности, проявляющихся в различных сферах и ситуациях её жизнедеятельности*, права классифицируют на: права в сфере личной безопасности и частной жизни; права в области государственной и общественно-политической жизни; права в области экономической, социальной и культурной деятельности. Если следовать данной логике, то право на труд относится к третьей группе, т.к. входит в число основных экономических прав.

В зависимости от принадлежности лица к конкретному государству выделяют: права граждан РТ, права иностранных граждан, права лиц с двойным гражданством и права лиц без гражданства. Конституционная формулировка о свободе труда и праве каждого распоряжаться своими способностями к труду позволяет сделать вывод, что право на труд гарантировано в той или иной степени каждому, независимо от его принадлежности к гражданству. Вместе с тем объем правомочий гражданин РТ, иностранца или иного субъекта будут отличаться. Это касается и особенностей реализации права на труд иностранных граждан в Республике Таджикистан.

На основании изложенного можно сделать вывод, что право на труд тесно связано с другими основными правами. Важное значение право на труд имеет в силу следующих причин:

во-первых, оно затрагивает основные сферы жизнедеятельности личности;

во-вторых, обеспечивает реализацию трудового, творческого и духовного потенциала человека;

в-третьих, выступает в качестве права-гарантии реализации многих других прав и свобод человека и гражданина;

в-четвертых, законодательные границы права на труд напрямую зависят от государства.

ЮНУСОВА О.М.

¹ Шевцов В.С. Права человека и государство в Российской Федерации. - М.: «Профобразование». 2002. - С.30.



Дотсенти кафедраи тиҷорат ва ҳуқуки ДИС ДДТТ дар шаҳри Ҳуҷанд
E-mail: onaoi@bk.ru

Маҳмудов Ш.
ассистенти кафедраи тиҷорат ва ҳуқуки ДИС ДДТТ дар шаҳри Ҳуҷанд

**БАЪЗЕ МУАММОҲОИ ҶОЙДОШТАИ ТАТБИҚИ ПАРДОХТИ МУЗДИ
МЕҲНАТИ КОРМАНДОНИ СОҲАИ МАОРИФ
ДАР ҶУМҲУРИИ ТОҶИКИСТОН**

Бо қабули Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон ислоҳоти ҳуқуқӣ дар кишвар бо маром идома дода шуда, дар як муддати кӯтоҳ тамоми заминаҳои қонунгузории кишвар такмил ёфтанд ва онҳо муносибатҳои мухталифи ҷамъиятиро зери танзими ҳуқуқӣ қарор доданд.

Ҳуқуқи шахсро ба меҳнат муқаррароти моддаи 35-и Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон кафолат дода, муқаррар мекунад, ки ҳар кас ба меҳнат, интихоби касбу кор ва хифзи меҳнат ҳуқуқ дошта, дар муносибатҳои меҳнатӣ ҳама гуна маҳдудият ва ба меҳнати маҷбурий ҷалб намудани шахс ба истиснои ҳолатҳои пешбининамудаи қонун манъ мебошад¹.

Ҷумҳурии Тоҷикистон давлати иҷтимоӣ эълон шудааст, ки сиёсати он ба фароҳам овардани шароит барои таъмини зиндагии арзанда ва рушди озодонаи инсон нигаронида шудааст. Яке аз ҳуқуқҳои асосии (моддии) инсон ва шаҳрванд дар муносибатҳои меҳнатӣ музди меҳнат ба ҳисоб меравад, ки танзими давлатии он бо муқаррароти Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон, сандҳои байналмиллалӣ ва Кодекси меҳнатӣ асос ёфтаанд. Инчунин дар Ҷумҳурии Тоҷикистон меҳнат ва саломатии инсон ҳимоя карда шуда, ҳадди аққали музди меҳнат аз тарафи давлат кафолат дода шудааст. Дар муносибатҳои меҳнатӣ ҳама гуна маҳдудият манъ аст. Барои иҷрои кори якхела музди баробар дода мешавад (моддаи 35 Конститутсияи ҔТ)².

Ҳар як инсон ва шаҳрванд ба музди меҳнат бидуни ягон табъиз ҳуқуқ дорад ва андозаи он набояд аз ҳадди аққали музди меҳнат, ки санадҳои меъёрий муқаррар кардааст, камтар бошад.

Меъёрҳои зикршуда ба Конститутсияи ҔТ (моддаи 35) ва Кодекси меҳнати ҔТ ворид карда шуда, дар қонунгузории меҳнатӣ бо қисмати маҳсус “Музди меҳнат” ба танзим дароварда шудааст.

Сарфи назар аз он, ки қонунгузориҳои ҔТ кафолатҳои ҳуқуқҳои инсонро дар соҳаи меҳнат муқаррар мекунад, бисёр муаммоҳои ҳалношуда бо истифода ва татбиқи қонунгузории меҳнатӣ вобастабуда вуҷуд доранд. Яке аз онҳо масоили пардохти музди меҳнати кормандони муассисаҳои таҳсилоти олий оид ба татбиқи пардохти музди меҳнати омӯзгорон дар давраи таътили тобистона мебошад. Маҳз ин категория, ки ба татбиқи самаранок ва самарабахши нерӯи меҳнатии қувваи корӣ таъсири мусбӣ мерасонад, на танҳо муҳим ва баъзан ягона пойгоҳи фаъолияти меҳнатии корманди инфириодӣ, балки унсури асосии ташаккули сиёсати самарабахши иҷтимоӣ дар Ҷумҳурии Тоҷикистон мебошад.

¹ Конститутсияи Ҷумҳурии Тоҷикистон. – mmk.tj. Сомонаи расмии Маркази миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон.

² Ҳамон ҷо.



Пардохти музди меҳнат ба зухури хавасмандии корманд ба кори анҷомдодааш ба натиҷаи фаъолияти ў мусоидат менамояд, ки баъдан ба он ба нишондиҳандаҳои баланди меҳнатӣ, аз ҷумла ба афзоиши ҳаҷм ва беҳбуди сифати кор оварда мерасонад. Маъсалаҳои музди меҳнатро ба таври муфассал баррасӣ мекунем.

Дар Кодекси меҳнати ҶТ, қонунгузор мағҳуми музди меҳнат, принсипҳои музди меҳнат ва кафолатҳои асосии давлатии пардохти музди меҳнатро муайян кардааст, ки мувофиқи моддаи 1-и он *музди меҳнат* – маҷмӯи подошҳои бо воҳиди пулӣ ҳисобкардашуда мебошад, ки корфармо ўҳдадор аст онҳоро ба корманди кироя барои корҳои амалан иҷрошуда, ҳамчунин барои он муддате, ки ба вақти корӣ дохил мешавад, пардохт намояд¹.

Мувофиқи муқаррароти моддаи 142-и қонунгузорӣ, *таркиби музди меҳнати кормандон аз ҳиссаҳои доимӣ ва тағиیرёбанда иборат мебошад. Ҳисса тағиирёбандаи музди меҳнат ба натиҷаи кор вобастагӣ дошта, иловапулиҳои гуногун, мукофотпулиҳо, ҷубронтулиҳо (барои дараҷаи таҳассус, собиқаи корӣ, аз рӯи натиҷаи кори солона, унвони илмӣ ва монанди онҳо) ва мукофотпулиро дар бар мегирад*.²

Тибқи талаботи моддаи 107-и КМ ҶТ, вақт ва навбати додани руҳсатии меҳнатӣ ба омӯзгорони муассисаҳои таълимии таҳсилоти умумӣ, муаллимони муассисаҳои таълимии таҳсилоти ибтидоии қасбӣ, муассисаҳои таълимии таҳсилоти маҳсус ва ҳайати профессорию омӯзгории муассисаҳои таълимии таҳсилоти олии қасбӣ дар давраи тобистон дода мешавад.³

Мутобики муқаррароти “Низомномаи пардохти музди меҳнати кормандони муассисаҳои таҳсилоти миёна ва олии қасбӣ” аз 01.01.2019 сол, “Музди меҳнати омӯзгорон дар давраи таътили тобистона ва зимиштона аз ҳисоби музди меҳнат тибқи ҷадвали музди меҳнати ҳайати профессорону устодони муассисаҳои таҳсилоти олии қасбӣ муқарраршудаи давраи пеш аз таътил, бе иловапулӣ пардохт карда мешавад”⁴. Муаммои аз он иборат мебошад, *талаботи Низомномаи пардохти музди меҳнати кормандони муассисаҳои таҳсилоти миёна ва олии қасбӣ аз 01.01.2019 ба қонунгузории меҳнатӣ хилоф буда, ба коркард мӯҳтоҷ дорад. Дар таҷрибаи амалия аз ин Низомнома истифода бурда, баъзе муассисаҳои таълимии олии қасбӣ мақсади татбиқи онро доранд*.

Аз тавзехоти Қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи қоидаҳои ҳисобкунии музди миёнаи меҳнат барои пардохти руҳсатиҳои меҳнатӣ, кумакпулии аз корравӣ, кӯмакпулӣ барои корношоямии муваққатӣ ва дигар ҳолатҳое, ки ба пардохти музди миёнаи меҳнат алоқаманданд” аз 30.06.2012 сол №349, бармеояд, ки тамоми намуди иловапулиҳо аз ҷумла барои таҳассус, дараҷа, рутбаҳои таҳассусӣ, унвони илмӣ донистани забони ҳориҷӣ барои собиқаи хизмат, иҷрои корҳои маҳсусан муҳим ва дигар ҳолатҳо ҳангоми пардохти руҳсатиҳои меҳнатии омӯзгорон бояд ба инобат гирифта шавад⁵. Дар ин ҷо байни банди 10-уми “Низомномаи пардохти музди меҳнати

¹ Кодекси меҳнати Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 23 июля соли 2016 // Аҳбори Маҷлиси Олии Ҷумҳурии Тоҷикистон аз 23 июля соли 2016, №1329.

² Ҳамон ҷо.

³ Ҳамон ҷо.

⁴ Низомномаи пардохти музди меҳнати кормандони муассисаҳои таҳсилоти миёна ва олии қасбӣ аз 01.01.2019 сол www.ombudsman.tj.

⁵ Қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи қоидаҳои ҳисобкунии музди миёнаи меҳнат барои пардохти руҳсатиҳои меҳнатӣ, кумакпулӣ дар вақтӣ аз кор рафтан, кӯмакпулӣ барои корношоямии муваққатӣ ва дигар ҳолатҳое, ки ба пардохти музди миёнаи меҳнат алоқаманданд” аз 30.06.2012 сол №349 mmk.tj. Сомонаи расмии Маркази миллии қонунгузории назди Президенти Ҷумҳурии Тоҷикистон.



кормандони муассисаҳои таҳсилоти миёна ва олии қасбӣ” аз 01.01.2019 сол ва моддаи 112-Кодекси меҳнати Ҷумҳурии Тоҷикистон инчунин Қарори Ҳукумати Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи қоидаҳои ҳисобкунни музди миёнаи меҳнат барои пардоҳти рухсатиҳои меҳнатӣ, кумакпулиҳои аз корравӣ, кӯмакпӯлӣ барои корношоямии муваққатӣ ва дигар ҳолатҳое, ки ба пардоҳти музди миёнаи меҳнат алоқаманданд” аз 30.06.2012 сол №349 муҳолифатҳо ба мушоҳида мерасад.

Қобили қайд аст, ки тибки Қонуни Ҷумҳурии Тоҷикистон “Дар бораи санадҳои меъёрии ҳуқуқӣ”, вобаста ба низоми ҷойгиршавии санадҳои меъёрий-ҳуқуқӣ Кодесҳо, Қарорҳои Ҳукумат аз Низомномае, ки аз тарафи вазорату қумитаҳо қабул мегардад, вазни бештарро доронд, бинобар ин дар муаммои ҷойдошта бояд ҳатман қонунгузории меҳнатиро ба инобат гирифта ва аз рӯи он бояд амал кардан ҷоиз аст. Ба фикри мо Низомномаи мазкури зери баҳс қарордоштаро бояд таҳти таҳлил қарор дода, хуносай даҳлдорро вобаста ба қонунгузориҳои ҷойдошта баровард.

Рушди иҷтимоию меҳнатии ҷомеа ва муносибатҳои меҳнатӣ алалхусус ба музди меҳнат нақши муҳим доранд, зоро он унсури муҳими таъмини фаъолияти мӯътадил ва самарабаҳши тамоми ҷомеа мебошанд. Айни замон, *Кодекси меҳнат* истифодай ин меъёр ва мундариҷаи онро ифшо намекунад. Бинобар ин, дар амалия, он ба таври гуногун маънидод карда шуда, танзими маҳаллии музди меҳнати кормандони муассисаҳои таълимӣ вақтҳои охир васеъ паҳн шудааст. Тамоюли умумии рушди пардоҳти музди меҳнат, чун пештара, бо коҳиши арзиши танзими давлатии андоза ва низоми музди меҳнат тавсиф меёбад. Айни замон, соҳаи музди меҳнат дар маҷмӯъ яке аз он соҳаҳоест, ки бидуни даҳолати Ҳукумат ба таври мӯътадил фаъолият карда наметавонад зоро ў кафолати асосии пардоҳти музди меҳнатро пешбинӣ мекунад.

Ба фикри мо чунин муҳолифати санадҳои меъёрий-ҳуқуқӣ ба нодуруст маънидодкуни меъёрҳои кодекси меҳнатии ва нодуруст татбиқ кардани он, алалхусус вобаста ба татбиқи институти музди меҳнат нисбати кормандони муассисаҳои олии қасбӣ, мегардад. Вуҷуд надоштани танзими ягонаи меъёрий вобаста ба ҳалли дурустӣ масоили мазкур дар таҷрибаи амалӣ-ҳуқуқӣ ба муҳолифатҳои татбиқкуни меъёри мазкур, аз ҷумла, татбиқи пардоҳти музди меҳнати кормандони соҳаи муассисаҳои олии қасбӣ оварда расонидааст.

Муаммои мазкури пешниҳодшуда айни ҳол ҳалли худро наёфтааст, ва он бояд бартараф карда шавад.



**II-УМИН КОНФЕРЕНСИЯ
ИЛМӢ-НАЗАРИЯВИИ БАЙНАЛМИЛАӢ ДАР МАВЗӮИ
«ХӮ҆ҚӮ҆КИ ИНСОН ВА ҶАҲОНИШАВӢ»**

**МАВОДИ КОНФЕРЕНСИЯ БАХШИДА БА 71-УМИН СОЛГАРДИ
РӮ҆ЗИ ҚАБУЛИ ЭЪЛОМИЯИ УМУМИИ ХӮ҆ҚӮ҆КИ ИНСОН
(ш. ДУШАНБЕ, 06 ДЕКАБРИ СОЛИ 2019)**

**II МЕЖДУНАРОДНАЯ
НАУЧНО-ТЕОРЕТИЧЕСКАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ НА ТЕМУ
«ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И ГЛОБАЛИЗАЦИЯ»**

**МАТЕРИАЛЫ КОНФЕРЕНЦИИ, ПОСВЯЩЕННОЙ 71-ЛЕТИЮ
ПРИНЯТИЯ ВСЕОБЩЕЙ ДЕКЛАРАЦИИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА
(г. Душанбе, 06 декабря 2019 года)**

Ба матбаа _____ таҳвил гардид. Чопаш _____ ба имзо расид.
Коғази оғсет. Андозаи 60x84 1/8. Ҷузъи чопии шартӣ 41,5.
Адади нашр 100 нусха. Супориши №
Нархаш шартномавӣ.

Дар Матбааи РТМТ ва Н-и ВКД Ҷумҳурии Тоҷикистон ба табъ расидааст
734018, ш. Душанбе, кӯчаи Борбад, 5.

