

**ЗНЕПРАВИТЕЛЬСТВЕННАЯ  
ОРГАНИЗАЦИЯ  
«ПРАВО И БЛАГОДЕНСТВИЕ»**

**ОТЧЕТ ПО ИССЛЕДОВАНИЮ**

**Эффективность законодательной  
основы для обеспечения  
прав фермеров**

Душанбе 2005 г.



Отчет является интеллектуальной собственностью Организации «Право и Благоденствие» и подготовлен при финансовой поддержке N(o)vib (Нидерланды).

При использовании информации содержащейся в документе, ссылка на отчет обязательна.

Отчет подготовил:  
Начальник отдела правового развития  
Организации «Право и Благоденствие»  
Д. Каримов.

## Содержание

I. Введение .....	3
II. .Реорганизация. Дехканское хозяйство и распределение Ресурсов (земля, техника, здания и сооружения).....	6
III. .Дехканское хозяйство и предпринимательская деятельность.....	9
IV. . Налогообложение дехканских хозяйств .....	13
V. . Трудовые отношения и социальное обеспечение в дехканском хозяйстве.....	15
VI. . Ассоциации дехканских хозяйств .....	19
VII. .Третейские суды .....	20

## **Введение**

Республика Таджикистан, считается одной из малоземельных республик в мире (93 % территории государства занимают горы). Общая площадь пахотных земель составляет 720,2 тысяч гектаров, из которых 502,8 тысяч гектаров являются орошаемыми. Население республики растет с каждым годом, но площади пахотных земель, к сожалению, сокращаются. В этих условиях, естественно, очень остро стоит вопрос о распределении и доступе к земельным ресурсам, об обеспечении прав на землю. Таджикистан является аграрным государством и от процветания жителей села, людей работающих на земле, от создания условий для этой категории лиц зависит развитие страны. По этому поводу проводилось множество исследований, однако, в данном документе Организация «Право и Благоденствие» решила посмотреть, насколько существующая на данный момент законодательная база республики обеспечивает право дехкан на землю, насколько эффективно созданы условия для развития дехканских хозяйств.

## **Цели исследования**

Данная оценка законодательства осуществлена в рамках проекта N(o)vib и направлена на подготовку рекомендаций для смягчения проблем бедности сельских жителей, попытку определить, насколько законодательство в сфере землепользования помогает улучшить качество работы и жизни дехкан и потенциальных дехкан. Конечная цель исследования заключается в обеспечении необходимыми информационными данными процесс земельной реформы в Республике Таджикистан, путем выработки рекомендаций государственным органам и неправительственному сектору, а также дальнейшего проведения проекта.

## **Объекты исследования**

1. Конституция РТ, от 6 ноября 1994 года.
2. Земельный Кодекс РТ, от 13 декабря 1996 года.
3. Трудовой Кодекс РТ, от 15.05.97 года.
4. Налоговый Кодекс РТ, от 03.12.2004 года.
5. Кодекс об административных нарушениях РТ, от 05.12.85 года.
6. Уголовный Кодекс РТ, от 21.05.98 года.
7. Гражданский Кодекс РТ, часть I, от 30.06.99 года.
8. Гражданский кодекс РТ, часть II, от 11.12.99 года.
9. Закон РТ «О дехканском (фермерском) хозяйстве», от 10.05.2002 года.
10. Закон РТ «Об оценке земли», от 12.05.2001 года.
11. Закон РТ «О личном подсобном хозяйстве», от 08.12.2003 года.
12. Закон РТ «О землеустройстве», от 12.05.2001 года.
13. Закон РТ «О земельной реформе», от 05.03.1992 года.
14. Закон РТ «О государственном регулировании обеспечения плодородия земель сельскохозяйственного значения», от 15.07.2004 года.
15. Закон «Об аренде в Республике Таджикистан», от 6.12.1990 года.
16. Закон РТ «О микро финансовых организациях», от 17.05.2004 года.
17. Закон «О государственной пошлине», от 28.02.2004 года.
18. Закон РТ «О банках и банковской деятельности», от 23.05. 1998 года.
19. Закон «Об охране труда в РТ», от 24.12.1991 года.
20. Закон «О пенсионном обеспечении граждан РТ», от 25.06.1993 года.
21. Закон «О социальной защищенности инвалидов в РТ», от 24.12.91 года.
22. Закон «Об объединениях работодателей», от 17.05.2004 года.

23. Закон «О социальном партнерстве, соглашениях и коллективных договорах», от 25.11.1992 года.
24. Закон «О профессиональных союзах, правах и гарантиях их деятельности», от 12.03.1992 года.
25. Закон «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан», от 10.05.2002 года.
26. Постановление Совета министров РТ «О мерах по вовлечению сельскохозяйственный оборот пахотно-пригодных земель», от 1.10.1993 года.
27. Постановление Правительства РТ «Об утверждения положения о порядке оформления и выдачи сертификатов на право пользования землей, свидетельства на земельный пай и их стоимости», от 3.12.2004 года.
28. Концепция использования земель в РТ , от 31.0.2004 года.
29. Постановление Правительства РТ «Об урегулировании долгов реорганизованных и реорганизуемых сельскохозяйственных предприятий и организаций», от 25.12.2003 года.
30. Инструкция о порядке исчисления и уплаты единого налога для дехканских хозяйств, от 9.01.2003 года.
31. Указ Президента Республики Таджикистан «О реорганизации сельскохозяйственных организаций и предприятий», от 09.06.1999 года.

## ***Дехканское хозяйство и распределение ресурсов. Первичное обустройство дехканского хозяйства.***

Земельные отношения в Республике Таджикистан регулируются Конституцией Республики Таджикистан, Земельным Кодексом и иными нормативными актами Республики Таджикистан.

Конституция РТ гласит: «Земля, ее недра, вода, воздушное пространство, животный и растительный мир и другие природные ресурсы являются исключительной собственностью государства, и *государство гарантирует эффективное их использование в интересах народа*. Другие законодательные акты РТ должны соответствовать Конституции.

Вопросы распределения ресурсов, в частности земли, зданий и сооружений регулируются Земельным Кодексом, Гражданским Кодексом, Законом «О земельной реформе», Законом «О дехканском (фермерском) хозяйстве», Законом «Об аренде», Законом «О землеустройстве», Указом Президента Республики Таджикистан «О реорганизации сельскохозяйственных организаций и предприятий».

Одним из самых серьезных вопросов, с которыми столкнулись жители села при создании дехканских хозяйств - это распределение имущества реорганизуемых колхозов и совхозов. Проводимая реорганизация бывших колхозов и совхозов показала несовершенство законодательства в данном вопросе.

С самого начала реформы, то есть принятия Закона «О земельной реформе» от 5 марта 1992 года, не было уделено внимания распределению имущества колхозов и совхозов. В данном законе говорится лишь о распределении земли вышеуказанных учреждений. Земля, как известно, требует обработки, а для этого нужны трактора и другие виды сельскохозяйственной техники.

Пробел в вопросе распределения имущества колхозов и совхозов не раз пытались восполнить принимаемые позже указы и постановления. Такие как **Указ Президента Республики Таджикистан от 25 июня 1996 года №522 «О реорганизации сельскохозяйственных организаций и предприятий»** и **«Положение о реорганизации сельскохозяйственных предприятий и организаций»**

В положении закрепляется право на земельный и имущественный пай работника реорганизуемого предприятия. В части 2 пункта 3, в частности, говорится, что если трудовой коллектив предприятия принимает решение сохранить прежнюю форму собственности, то независимо от этого, должно быть обеспечено безоговорочное право выхода работника без согласия на то трудового коллектива или администрации с выделением **земельной доли и имущественного пая**.

Согласно Гражданскому кодексу РТ реорганизация – это слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование юридического лица.

Реорганизация юридического лица, а в данном случае колхоза/совхоза, может быть осуществлена по решению общего собрания членов хозяйства (часть 3 пункта 2 Положения «О реорганизации сельскохозяйственных предприятий»).

При реорганизации юридического лица в форме разделения должен быть составлен разделительный баланс, по которому все права и обязанности реорганизованного юридического лица переходят вновь возникшим юридическим лицам (ст. 59 Гражданского кодекса РТ). Дехканские хозяйства, созданные, как юридические лица в период с 1992 по 2002гг. являлись правопреемниками колхозов/совхозов и по разделительному балансу им должны были перейти права и обязанности по распоряжению имуществом. Однако Гражданский кодекс Республики Таджикистан, где дается понятие реорганизации, был введен в действие с 1 января 2000 года. С 1992 по 2000 годы реорганизация колхозов/совхозов проводилась согласно Закону «О

земельной реформе», где, как уже говорилось, не предусматривались вопросы выделения имущественного пая, а также Указу Президента «О реорганизации сельскохозяйственных предприятий и организаций» и Положению «О реорганизации сельскохозяйственных предприятий и организаций». **В последних нормативных актах нет четкого механизма определения и распределения имущественного пая между членами колхозов/совхозов.**

Основанием разделения между членами колхоза не только земли, но и имущества можно считать признание имущества колхоза коллективной собственностью (ст. 274 ГК РТ). В статье 274 Гражданского кодекса, в частности, говорится: *К коллективной собственности относятся собственность арендных предприятий, коллективных предприятий, кооперативов, колхозов, акционерных обществ, хозяйственных обществ и товариществ, хозяйственных ассоциаций, общественных и религиозных организаций, махаллинская собственность и собственность других объединений, являющихся юридическими лицами.* Так как собственность колхозов считается коллективной, то согласно части 2 пункта 1 статьи 275 ГК, все имущество коллективного предприятия, включая произведенную продукцию и полученные доходы, является общим достоянием коллектива. Значит, при реорганизации колхозов каждому работнику должен был быть определен и передан его имущественный пай.

Что же касается имущества, которое находится на территории колхозов, но фактически не принадлежит им, то оно должно распределяться, согласно Положению «О реорганизации сельскохозяйственных предприятий и организаций», следующим образом:

Объекты социально-культурного назначения реорганизуемых предприятий передаются джамоатам.

Внутрихозяйственные и межхозяйственные объекты мелиорации и водного хозяйства, объекты дорожной сети, газификации, электрификации, водоснабжения, связи и другие коммуникации могут быть переданы на баланс соответствующих министерств и ведомств.

Использование указанных объектов осуществляется за соответствующую оплату.

Объекты и имущество, построенные или приобретенные полностью или частично в колхозах за счет средств госбюджета, оцениваются отдельно, а вопрос о передаче их в собственность, либо их реализации решается госкомиссией по предложению рабочих комиссий на местах.

Крупные объекты (животноводческие фермы, кормоцеха, машинные дворы, ремонтные мастерские, складские хозяйства и другие), разделение которых по производственно-техническим условиям невозможно и экономически нецелесообразно, выкупаются или сдаются в аренду преимущественно работникам этих объектов.

Право на выкуп имущества имеют:

- работники хозяйств предприятий, независимо от занимаемой должности, выполняемой работы, состоящие в штате предприятия по состоянию на момент реорганизации;
- временно отсутствующие по уважительной причине работники;
- пенсионеры, ушедшие на пенсию непосредственно из данного предприятия;
- лица, из числа работников реорганизуемого предприятия, избранные на выборную работу различных уровней;
- инвалиды I и II группы, получившие инвалидность на данном предприятии;
- лица, призванные на действительную службу в ряды Вооруженных Сил из данного предприятия;
- лица, направленные предприятием на учебу или повышение квалификации;

Трудовой коллектив может также принять решение о включении в этот перечень работников объектов социальной сферы, расположенной на территории хозяйства, лиц, работавших в хозяйстве в прошлые годы, а также лиц, уволенных из хозяйства по сокращению численности работников после 1 января 1993 года.

Вопрос о том, куда распределяются средства за выкупленные объекты, принадлежащие колхозам/совхозам, не рассматривается данным положением. Однако согласно ст. 275 Гражданского кодекса РТ, они должны разделены между бывшими работниками колхозов/совхозов в равной доле.

Указ Президента Республики Таджикистан «О реорганизации сельскохозяйственных предприятий и организаций» (от 25 июня 1996 г.) предусматривает выплату единовременной компенсации лицам, не получившим право использования земли и другого имущества. Выплата компенсации должна производиться за счет средств, поступивших от реализации имущества реорганизованных хозяйств.

С одной стороны, данное положение предоставляет право на компенсацию тем лицам, которые в силу каких-то обстоятельств не получили право пользования землей и другим имуществом, что является позитивным моментом. С другой стороны она противоречит Гражданскому кодексу РТ в той части, что средства от продажи коллективной собственности должны быть распределены между членами коллективного хозяйства. Гражданским кодексом не предусмотрена аккумуляция средств от продажи коллективной собственности для выплат компенсаций.

Вопрос первичного обустройства закреплен в Законе «О дехканском (фермерском) хозяйстве» Республики Таджикистан.

Государство (согласно ст. 10 Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве») взяло на себя обязанность по строительству дорог, обеспечению линий электропередач, водообеспечению, телефонизации, и мелиорации земель. Статья 10 Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве» гласит: *«При организации дехканского хозяйства на территории, где отсутствуют объекты производственного и социально-бытового назначения, государство берет на себя его первичное обустройство, строительство дорог, линий электропередач, водообеспечение, телефонизацию, мелиорацию земель».*

Далее, пунктом б) статьи 26 Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве», закреплено право дехканского хозяйства на освобождение от уплаты за присоединение к электромагистральям и водоснабжению. *Дехканские хозяйства освобождаются от уплаты за присоединение электроэнергетических мощностей, водоснабжение (без использования сооружений или технических оборудований);*

**Однако ни в том, ни в другом случае, нет законодательно закрепленного механизма реализации этих прав.**

Выводы:

С самого начала реформ вопрос распределения имущества колхозов и совхозов не был урегулирован. В итоге дехканские хозяйства остались фактически без техники и другого имущества. С 1992 года этот вопрос пытались урегулировать, но безуспешно. Пробелы в законодательстве касающиеся земли и имущества реорганизуемых предприятий могут способствовать его расхищению, бывшими руководителями колхозов/совхозов. Проблема распределения имущества остается актуальной, однако государство не прилагает усилий для ее разрешения. Даже применяя действующее законодательство, в данный момент дехканин имеет возможность получить имущественный пай. Однако практика показывает, что правом на получение имущественного пая, практически никто не пользуется.

Со стороны государства в виде поддержки, дехканским хозяйствам предоставляется право на первичное обустройство. Это законодательно закреплено.

1. Нет механизма реализации этих прав
2. Бюджетом (республиканским и районными) не предусмотрены средства предназначенные непосредственно на обустройство вновь созданных дехканских хозяйств.

Поэтому статья 10 Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве» не работает, как не работает и статья 26 пункт б) этого же закона.

Рекомендации:

1. Законодательно, в виде инструкций, закрепить механизм определения и распределения пая работников колхозов и совхозов. Это поможет деканам отстаивать интересы, связанные с распределением ресурсов в суде.

2. Разработать механизм получения земли, лицами, не получившими земельного пая при реорганизации сельскохозяйственных предприятий, по тем или иным причинам, но желающими работать на земле.

## ***Дехканское хозяйство и предпринимательская деятельность***

Основу экономики Таджикистана составляют различные формы собственности. Государство гарантирует свободу экономической и предпринимательской деятельности, равноправие и правовую защиту всех форм собственности, в том числе частной. **(ст. 12 Конституции РТ).**

Законодательство, касающееся землепользования, дехканских хозяйств и предпринимательства, предоставляет следующие предпринимательские права дехканину:

- Право гражданина на создание дехканского хозяйства;
- Право на самостоятельное определение вида деятельности;
- Право на свободный выбор культуры;
- Право на кредитование со стороны банков и микрокредитных организаций;
- Право на бесплатное открытие счета;
- Право на повышение квалификации за счет средств, предусмотренных для поддержки малого и среднего бизнеса;
- Право на неприкосновенность субъектов предпринимательской деятельности;
- Право на свободный выбор контрагентов;
- Право на развитие.

Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве», Закон «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республики Таджикистан».

Законодательная основа предпринимательской деятельности дехканских хозяйств выглядит следующим образом.

Основным законодательным актом, регулирующим предпринимательскую деятельность, является Гражданский кодекс Республики Таджикистан (прин. 30.06.1999 г.), где предусмотрены отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность (пункт 3 статьи 1). Здесь же в части 2 отмечено, что **предпринимательской** является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Следующим документом, определяющим предпринимательские права дехканских хозяйств выступает Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве» (от 10.05.2002 г.).

Согласно **ст. 5 – 6 Закону РТ «О дехканском (фермерском) хозяйстве»** дехканское хозяйство наряду с коммерческими организациями и индивидуальными предпринимателями является **равноправным звеном экономической системы**. Это дает право дехканскому хозяйству на равных условиях с индивидуальными предпринимателями, юридическими лицами (занимающимися предпринимательской деятельностью) заключать договора, самостоятельно выбирать вид деятельности, пользоваться кредитами, всевозможными льготами и т. д.

Также в этот список законодательных норм входит Закон «О государственной защите и поддержке предпринимательства Республики Таджикистан» (от 10 мая 2002 года № 46).

Для того, чтобы провести анализ законодательства, связанного с предпринимательской деятельностью дехканского хозяйства, обратимся к формам его создания.

Дехканское хозяйство может иметь следующие формы:

- а) дехканское хозяйство, основанное на индивидуальном предпринимательстве;
- б) дехканское хозяйство, предпринимательская деятельность которого осуществляется в форме семейного предпринимательства и основанное на совместном имуществе;
- в) дехканское хозяйство, созданное в форме простого товарищества на базе общей долевой собственности и основанное на договоре о совместной деятельности.

Согласно ст. 6 Закона Республики Таджикистан «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан» - индивидуальное предпринимательство - самостоятельная деятельность физического лица, осуществляемая им без образования юридического лица от своего имени на свой страх и риск и с ответственностью за использование собственного имущества, направленная на получение прибыли (дохода). В данном случае, речь идет о дехканском хозяйстве представленном одним человеком – индивидуальным предпринимателем. Индивидуальный предприниматель в таком дехканском хозяйстве является главой дехканского хозяйства.

Следующая форма дехканского хозяйства – это *дехканское хозяйство, предпринимательская деятельность которого осуществляется в форме семейного предпринимательства и основанное на совместном имуществе. Такая форма также не предусмотрена Гражданским кодексом Республики Таджикистан.*

Что же касается дехканского хозяйства в форме простого товарищества, то его суть раскрыта в Гражданском кодексе РТ (ст. 1058).

В нем говорится, что индивидуальные предприниматели или коммерческие организации могут образовывать простые товарищества путем подписания договора о совместной деятельности. По договору о совместной деятельности двое или более лиц обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной цели, не противоречащей закону.

Договор о совместной деятельности должен быть заключен в письменной форме.

Обращаясь непосредственно к реализации прав дехканских хозяйств, можно отметить, что:

Первым из таких прав является *«Право граждан на создание дехканских хозяйств»*. Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве» (от 10 мая 2002г.) говорит, что каждый дееспособный гражданин Республики Таджикистан имеет право на создание дехканского хозяйства (часть 1 статьи 6). Статья 66 Земельного кодекса, также гласит: «гражданам Республики Таджикистан, изъявившим желание вести дехканское (фермерское) хозяйство, предоставляются земельные участки в пожизненное наследуемое пользование. Преимущественным правом на получение земельного участка пользуются граждане, являющиеся членами колхоза или работниками госхоза, в возрасте от 18 до 60 лет».

«В случаях, когда число желающих на получение земельного участка на пожизненное наследуемое пользование превышает количество выделяемых земельных участков, районный земельный комитет рассматривает вопрос о предоставлении земельных участков в пожизненное наследуемое пользование на основе опыта ведения хозяйства каждого из кандидатов. Кандидаты с наибольшим опытом получают землю в первую очередь» (Земельный кодекс РТ от 13 декабря 1996 года № 23).

Порядок предоставления земельных участков для ведения дехканского хозяйства, также предусмотрен в Земельном кодексе Республики Таджикистан. Срок на подготовку устроительных документов и вынесения решения по вопросу вынесения земли установлен в размере одного месяца с момента подачи заявления земельным комитетом района.

*Право на самостоятельное определение вида деятельности и на свободный выбор культуры* закреплен в ст. 5 Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве». В ней, в частности, говорится: «Дехканское хозяйство самостоятельно определяет структуру и

**способ производства с учетом своих интересов и может заниматься любым видом деятельности, не запрещенным законодательством Республики Таджикистан».**

Нужно отметить, что дехканское хозяйство создается для производства сельскохозяйственной продукции (статья 3 Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве РТ» (от 10 мая 2002г.)). Однако в вышеперечисленных законах **нет понятия сельскохозяйственной продукции**. Какие виды продукции являются сельскохозяйственными, не ясно. Этот факт вызывает ряд проблем, связанных с реализацией вышеупомянутого права. К примеру, могут ли дехканские хозяйства заниматься животноводством, рыбоводством, садоводством, виноградарством, если ранее на землях выделенных им, не занимались производством этой продукции. Законодательно должны быть определены виды сельскохозяйственной деятельности, которым не может заниматься дехканское хозяйство.

Запрещенным видом сельскохозяйственной деятельности по действующему законодательству можно считать выращивание наркосодержащих растений.

**Право на кредитование** со стороны банков закрепляется в Законе «О дехканском (фермерском) хозяйстве». Статья 21 данного закона гласит: Дехканское хозяйство может пользоваться кредитами, выданными банками любой формы на основании договоров, определяющих условия кредитования. Возврат кредита дехканского хозяйства обеспечивается залогом или другими видами обязательств. Кроме того, статья 26 этого же закона говорит о том, что дехканские хозяйства могут получать льготные кредиты в коммерческих банках. Также в Законе «О государственной защите и поддержке предпринимательства РТ», государство берет на себя обязанность по поддержке предпринимательской деятельности путем создания льготных условий, в том числе и кредитования (пункт 2 части 2 статьи 23). Но кроме закрепленных в этих двух законах прав, **не разработаны механизмы их реализации. Нет и законодательных актов** обязывающих банки различных форм разработать механизмы и условия льготного кредитования дехканских хозяйств. Статья 21 Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве» определяет круг кредиторских организаций и включает в него лишь банки любой формы. Принятый Закон «О микрофинансовых организациях» 17.05.2004 г., дает право микрофинансовым организациям, которые не являются банками, выдавать кредиты.

**Финансовая деятельность** дехканского хозяйства осуществляется через банковский и другие счета, в том числе валютный счет. Согласно Закону «О дехканском (фермерском) хозяйстве» **дехканские хозяйства имеют право на бесплатное открытие счета в коммерческих банках.**

Законодатель также закрепил **право на развитие**, в которое входит право на **повышение квалификации и подготовку кадров**. Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве», в частности гласит, что государство предоставляет дехканскому хозяйству льготы в виде повышения квалификации и подготовку кадров **за счет средств, предусмотренных для поддержки малого предпринимательства**. В Законе «О государственной защите и поддержке предпринимательства Республики Таджикистан» **предусмотрено содействие** со стороны государства **в создании фондов поддержки предпринимательства**. Хотя поддержка предпринимательства является приоритетным направлением государства, о чем свидетельствует «Концепция развития предпринимательства в Республике Таджикистан на период до 2015 года», государственным бюджетом на 2005 год **не предусмотрена статья расходов на поддержку предпринимательства.**

**Право на неприкосновенность субъектов предпринимательской деятельности** является наиболее важным правом, обеспечивающим развитие дехканских хозяйств. В него входят такие компоненты, как:

- Право самостоятельно хозяйствовать на земле;
- Право быть собственником произведенной продукции и доходов от ее реализации;
- Право на свободный выбор контрагентов;
- Право заключать договора для осуществления предпринимательской деятельности;

Данные права закреплены в Законах «О дехканском (фермерском) хозяйстве» и «О государственной защите и поддержке предпринимательства Республики Таджикистан». Право дехканских хозяйств на неприкосновенность их предпринимательской деятельности, основывается не только на правах дехканских хозяйств, но и на запрете различных лиц вмешиваться в их деятельность.

К примеру, Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве» определяет, что «вмешательство в хозяйственную деятельность дехканского хозяйства со стороны государственных органов и должностных лиц не допускается, за исключением оснований, предусмотренных законодательством».

Уголовный Кодекс Республики Таджикистан предусматривает уголовную ответственность согласно статье 258, за совершение следующих действий:

«Неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или предприятия, или коммерческого предприятия, либо уклонение от их регистрации, неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности, либо уклонение от его выдачи, противозаконное ограничение прав и интересов индивидуального предпринимателя или предприятия, или коммерческого предприятия, а равно иное противозаконное вмешательство в их деятельность, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения». Эта же статья предусматривает наказание в виде штрафа в размере от двухсот до пятисот минимальных размеров заработной платы.

Осуществление хозяйственной деятельности требует взаимодействия дехканских хозяйств с различными юридическими и физическими лицами. Отношения, складывающиеся между сторонами должны нести добровольный характер. Дехканское хозяйство имеет право на свободный выбор контрагентов, т.е тех, с которыми ему выгодно работать. Органам государственной власти и управления запрещается давать указания предпринимателям о поставке товаров (выполнении работ, оказании услуг) определенным потребителям (статья 14 Закона «О государственной защите и поддержке предпринимательства Республики Таджикистан»). Статья 453 Гражданского кодекса РТ, гласит: «граждане и юридические лица свободны в заключении договоров. Понуждение к заключению договора не допускается».

Выводы:

Законодатель предоставляет дехканину равные права и возможности, как индивидуальному предпринимателю и считает его равноправным звеном экономической цепи государства. Однако предусмотренные в Законе «О дехканском (фермерском) хозяйстве», формы дехканского хозяйства не предусмотрены Гражданским кодексом республики. Это не способствует реализации предусмотренных законодателем прав. Стоит правда отметить, что даже при таком положении законодательства, члены дехканских хозяйств могут добиться и реализовать свои предпринимательские права.

Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве» предусматривает множество предпринимательских прав для фермеров, но опять же возникают проблемы с реализацией этих прав, так как не достаточно выработаны механизмы их реализации.

Рекомендации:

1. Законодательно должны быть определены формы хозяйствования, предусмотренные в Законе «О дехканском (фермерском) хозяйстве», а именно, что имеется в виду под «семейным предпринимательством».
2. развитию дехканских хозяйств способствовало бы принятие документа, определяющего виды производства относящиеся к сельскохозяйственным.
3. В Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве» следует внести изменение, разрешающее дехканским хозяйствам пользоваться кредитами микрофинансовых организаций.
4. Разработать механизмы кредитования и льготного кредитования дехканских хозяйств, в том числе со стороны микро кредитных организаций.
5. Хукуматам районов следует обратить внимание на поддержку предпринимательства в своих районах, разработав программы поддержки предпринимательства района, в соответствии с Концепцией развития предпринимательства в Республике Таджикистан до 2015 года.

### ***Налогообложение дехканских хозяйств***

Вопросы налогообложения землепользователей регулирует Налоговый кодекс Республики Таджикистан (от 3 декабря 2004 года). Принятый Налоговый кодекс, значительно меняет налоговую систему республики. Всего существует 17 видов налогов:

- 1) подоходный налог с физических лиц (налог с доходов физических лиц);
- 2) налог на прибыль юридических лиц;
- 3) налог на добавленную стоимость;
- 4) акцизы;
- 5) социальный налог;
- 6) земельный налог;
- 7) налоги на недропользователей;
- 8) налог с пользователей автомобильных дорог;
- 9) налог, уплачиваемый по упрощенной системе;
- 10) единый налог для производителей сельскохозяйственной продукции;
- 11) таможенная пошлина и другие таможенные платежи;
- 12) государственная пошлина;
- 13) налог с продаж (хлопка-волокна и алюминия первичного);
- 14) минимальный налог на доходы предприятий;
- 15) налог на недвижимое имущество;
- 16) налог с владельцев транспортных средств;
- 17) налог с розничных продаж;

На данный момент Налоговым кодексом РТ, предусмотрена выплата следующих видов налогов для дехканских хозяйств:

1. Единый налог для производителей сельскохозяйственной продукции;
2. Социальный налог;
3. Подоходный налог (выплачивают члены дехканского/фермерского хозяйства, являющегося юридическим лицом);
4. Местные налоги, включающие:
  - a) Налог с недвижимого имущества
  - b) Налог с владельцев транспортных средств
  - c) Налог с розничных продаж
5. Налог на добавочную стоимость (кроме НДС по поставкам сельскохозяйственной продукции, выращенной на землях, облагаемых единым налогом);

6. Налог с использования автомобильных дорог (кроме налога с использования автомобильных дорог по поставкам сельскохозяйственной продукции, выращенной на землях, облагаемых единым налогом);

Проведя анализ нового Налогового кодекса с положениями предыдущего кодекса и Инструкции о порядке исчисления и уплаты единого налога для дехканских (фермерских) хозяйств, можно увидеть заметную разницу в предполагаемом, апробированном варианте выплаты единого налога и представленном в Налоговом кодексе (от 3.12.2004г).

Во-первых, ставка единого налога установлена в 4-х кратном, а не в 8-ми кратном размере земельного налога. Однако, видимое уменьшение кратности не снижает суммы налога в связи с тем, что ставка земельного налога на земли сельскохозяйственного назначения увеличена вдвое. *«В кадастровых регионах республики необходимо увеличить ставки земельных налогов для сельхозугодий, т.е. пахотных земель, многолетних деревьев, сенокосных земель и пастбищ в 1,5-2 раза и направить эти дополнительные средства только на освоение новых земель и улучшение мелиоративного состояния существующих земель»* (Концепция использования земель в РТ, принятая 31 августа 2004 года № 349).

Но законодатель предусмотрел снижение ставки единого налога по землям, фактически используемым для выращивания хлопка-сырца и установил 2-х кратный размер земельного налога. По-видимому, это сделано специально для привлечения/мотивации дехканских (фермерских) хозяйств выращивать хлопок-сырец.

Во-вторых, новым Налоговым кодексом для плательщиков Единого налога предусмотрены выплаты местных налогов, что отягощает налоговое бремя дехканских (фермерских) хозяйств. Ранее Налоговый кодекс не предусматривал выплаты местных налогов для плательщиков единого налога.

Проанализируем некоторые из видов налогов, предусмотренных для дехканских хозяйств:

1. Единый налог для производителей сельскохозяйственной продукции. «Плательщиками единого налога для производителей сельскохозяйственной продукции являются юридические лица и дехканские (фермерские) хозяйства, созданные на их базе хозяйственные товарищества и (или) производственные кооперативы, для которых земля является основным средством производства» (пункт 1 статьи 306 НК РТ). Дехканское хозяйство в виде индивидуального предпринимателя выплачивает сумму единого налога, предусмотренную статьей 308 НК РТ, исходя из площади земли его дехканского хозяйства.

Порядок и ответственность выплаты единого налога дехканского хозяйства в форме семейного предпринимательства и основанное на совместном имуществе не определен. Нет четкого порядка выплаты данного налога, из-за неопределенности формы такого хозяйства. Глава дехканского хозяйства, выплачивает этот налог, но каким образом он выплачивается, как это должно согласовываться с другими членами ДХ нормативно не определено.

В дехканском хозяйстве в форме простого товарищества аналогичная ситуация.

2. Социальный налог выплачивает каждый член дехканского хозяйства исходя из ежемесячно декларируемого им дохода. Но дехканские хозяйства получают доход не каждый месяц. Значит, должен быть определен особый порядок выплат социального налога для членов дехканских хозяйств.

3. Подоходный налог выплачивают только члены дехканского хозяйства, являющегося юридическим лицом. «Доход члена дехканского (фермерского) хозяйства, не являющегося юридическим лицом, полученный в связи с сельскохозяйственной деятельностью дехканского (фермерского) хозяйства, подлежащей обложению единым налогом для сельхозпроизводителей, **освобождается от подоходного налога**».

4. Местные налоги выплачиваемые дехканскими хозяйствами:

а) налог на недвижимое имущество, если такое существует в дехканском хозяйстве, выплачивает опять же глава дехканского хозяйства, но каков порядок распределения суммы налога между членами хозяйства.

б) налог с владельцев транспортных средств выплачивает владелец транспортного средства в органы государственной автоинспекции при МВД РТ.

в) также не определен порядок распределения между членами дехканского хозяйства суммы налога с розничных продаж.

Выводы:

1. Не существует четкого распределения прав и ответственности между главой дехканского хозяйства и его членами при выплате налогов.
2. Не определен особый порядок выплаты социального налога для членов дехканских хозяйств, т.к. они не имеют ежемесячной прибыли, с которой должны выплачивать социальные взносы.

Рекомендации:

1. Из-за неопределенности форм дехканского хозяйства, законодатель должен дать комментарий по поводу выплат всех видов налогов дехканским хозяйством.
2. Определить особый порядок выплаты социального налога, для членов дехканских хозяйств, т. к. члены дехканских хозяйств не имеют ежемесячного дохода.

## ***Трудовые правоотношения в дехканском хозяйстве***

Трудовые правоотношения, в том числе и в дехканском/фермерском хозяйстве, регулируются Трудовым кодексом Республики Таджикистан.

Рассмотрим формы дехканского хозяйства, предусмотренные Законом «О дехканском (фермерском) хозяйстве» (от 10 мая 2002г.).

*Дехканское хозяйство может иметь следующие формы:*

- а) дехканское хозяйство, основанное на индивидуальном предпринимательстве;
- б) дехканское хозяйство, предпринимательская деятельность которого осуществляется в форме семейного предпринимательства, и основанное на совместном имуществе;
- в) дехканское хозяйство, созданное в форме простого товарищества на базе общей долевой собственности, и основанное на договоре о совместной деятельности».

### **Дехканское хозяйство, основанное на индивидуальном предпринимательстве.**

Дехканское хозяйство основанное на деятельности одного человека, который является индивидуальным предпринимателем. В дехканском хозяйстве такого типа индивидуальный предприниматель, является главой дехканского хозяйства и трудовые отношения связаны лишь с социальным страхованием индивидуального предпринимателя и наймом наемных рабочих.

Закон «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан» (от 10 мая 2002 года № 46), в котором дается определение индивидуального предпринимательства, говорит: «индивидуальное предпринимательство - самостоятельная деятельность *физического лица*, осуществляемая им без образования юридического лица от своего имени на свой страх и риск и с ответственностью за использование собственного имущества, направленная на получение прибыли (дохода)».

Трудовой кодекс Республики Таджикистан (от 15.05.1997 г.) не предусматривает особенностей регулирования труда работников, работающих у работодателей – физических лиц. А также не разъясняются особенности регулирования труда работников, занятых на

сезонных работах. А значит, не урегулированы отношения, связанные с предоставлением оплачиваемого отпуска, выплаты социальных взносов этим категориям работников. Работодатель (заказчик) имеет право заключения Договора подряда на оказание, каких либо услуг со стороны наемного работника (подрядчика). Однако при составлении Договора подряда, в нем должны быть включены вопросы социальной защиты подрядчика.

Рассмотрим следующую форму. Дехканское хозяйство, предпринимательская деятельность которого осуществляется в форме семейного предпринимательства, и основанное на совместном имуществе.

Организация хозяйственной деятельности подразумевает, в частности, и организацию трудовых взаимоотношений. В данном случае из-за неясности и неопределенности формы хозяйствования (в Гражданском кодексе Республики Таджикистан такую форму не предусматривает) не ясен и порядок трудовых взаимоотношений, между главой дехканского хозяйства и его членами. Если каждый из членов, в том числе и глава дехканского хозяйства, действует, как индивидуальный предприниматель, каким образом должны складываться трудовые отношения между членами дехканского хозяйства и его главой, и каков порядок разрешения трудовых споров. Закон «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан», предусматривает заключение со стороны *предпринимателя* трудовых договоров с наемными работниками, но в данном случае члены дехканского хозяйства не являются таковыми, т.к. они имеют свой земельный пай. В дехканском хозяйстве, созданном в форме семейного предпринимательства, а также в ДХ, созданном в форме простого товарищества на базе общей долевой собственности, между членами дехканского хозяйства должен быть заключен коллективный трудовой договор. Договор, который будет определять трудовые взаимоотношения. Трудовой кодекс Республики Таджикистан содержит такое понятие, как коллективный трудовой договор. Но положения Закона «О социальном партнерстве, соглашениях и коллективных договорах» (от 25 ноября 1992 г. № 725) в той редакции, которой находится, не могут быть приняты для регулирования отношений между членами дехканских хозяйств. Пункт 2 ст. 15 данного закона говорит: «Сторонами коллективного договора выступает Профессиональный союз, **работодатель (собственник)** или уполномоченный им орган». Главу дехканского хозяйства нельзя считать **работодателем** относительно **членов** дехканского хозяйства, т.к. все члены дехканского хозяйства, включая и его главу, имеют свой земельный пай в хозяйстве. Глава дехканского хозяйства должен иметь другой статус, нежели работодатель. Глава дехканского хозяйства, согласно ст. 7 Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве», является **представителем** интересов дехканского хозяйства во взаимоотношениях с физическими, юридическими лицами и государственными органами.

**Дехканское хозяйство, созданное в форме простого товарищества на базе общей долевой собственности и основанное на договоре о совместной деятельности.** Сама форма говорит о том, что между членами дехканского хозяйства должен быть заключен, в письменной форме, Договор о совместной деятельности. Права и обязанности членов такого дехканского хозяйства, в том числе трудовые определяются условиями договора. Гражданский кодекс Республики Таджикистан в достаточной степени определяет условия заключения Договора о совместной деятельности между членами дехканского хозяйства.

Рекомендации:

1. Четко определить статус, а также права и обязанности членов дехканского хозяйства, предпринимательская деятельность которого осуществляется в форме семейного предпринимательства и основанном на совместном имуществе.
2. Законодательно определить порядок трудовых взаимоотношений, между главой дехканского хозяйства и его членами.

3. Определить процедуры разработки, заключения и действия коллективных договоров и соглашений между членами дехканских хозяйств.
4. Законодательно определить особенности регулирования труда работников, работающих у работодателей – физических лиц, а так же особенности регулирования труда работников, занятых на сезонных работах.

### **Рассмотрим вопросы социального обеспечения членов дехканских хозяйств.**

Статья 39 Конституции Республики Таджикистан гласит: «Каждому гарантируется социальное обеспечение в старости, в случаях болезни, инвалидности, утраты трудоспособности, потери кормильца и в других случаях, определяемых законом». Индивидуальные предприниматели, к которым относятся и члены дехканских хозяйств, в законе «О пенсионном обеспечении граждан Республики Таджикистан», обозначены как лица, имеющие право на трудовые пенсии, пункт б) статьи 3 «лица, занимающиеся индивидуально-трудовой деятельностью, в том числе на условиях индивидуальной (групповой) аренды или личном дехканском (фермерском) хозяйстве - при условии уплаты страховых взносов в Фонд социальной защиты населения Республики Таджикистан. Действительно, индивидуальные предприниматели, в том числе и члены дехканских хозяйств, подлежат государственному страхованию, т.к. ежемесячно платят сумму патента, в которую входят социальные взносы, пункт 4 части 1 статьи 259 Налогового кодекса Республики Таджикистан. В части 5 статьи 88 данного закона в разделе VIII «Назначение пенсии», говорится «Заявление о назначении пенсии другим гражданам и членам их семей подается непосредственно в районный (городской) отдел социального обеспечения по месту жительства заявителя». Индивидуальные предприниматели не обозначены отдельным пунктом данной статьи, тогда пенсии им должны назначать, согласно этому пункту. Но в разделе VII Исчисление пенсий Закона «О социальном обеспечении граждан Республики Таджикистан» не дается четкой процедуры исчисления пенсии для таких категорий работников.

Так же четко не определен порядок выплаты пособий. В статье 1 Закона «О государственном социальном страховании» говорится: Государственное социальное страхование является системой **гарантированных государством видов обеспечения застрахованных лиц** при утрате ими заработка или дохода вследствие болезни, трудового увечья или профессионального заболевания, инвалидности, беременности и родов, старости, безработицы, потери кормильца, смерти и в других установленных законами Республики Таджикистан случаях за счет обязательных страховых взносов работодателей и граждан. Члены дехканских хозяйств, как говорилось ранее, подлежат государственному социальному страхованию (Налоговый кодекс РТ ст. 259). Однако, в Законе «О государственном социальном страховании» в статье 5 индивидуальные предприниматели не обозначены, как лица, подлежащие государственному социальному страхованию. В положении «О порядке обеспечения пособиями по государственному социальному страхованию в Республике Таджикистан», тоже не указаны эти лица. Более того, пункт 2 данного положения гласит: «Пособия ... выдаются работникам, работающим по трудовому договору (контракту) на предприятиях, в учреждениях и организациях всех форм собственности, **на которых ведется учет рабочего времени** в соответствии с Трудовым кодексом Республики Таджикистан, и подлежащим государственному социальному страхованию согласно Закону Республики Таджикистан "О государственном социальном страховании". Индивидуальные предприниматели не ведут учет рабочего времени, по крайней мере, не предусмотрен такой порядок. Вопрос об обеспечении пенсиями и пособиями требует законодательного регулирования. Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве» от 5 марта 1992 года предусматривал создание дехканского хозяйства в форме юридического лица, а значит, вопросы социального обеспечения решались в соответствии с законодательными актами, предусматривающими вопросы социального обеспечения для юридических лиц. С принятием

нового Закона «О дехканском (фермерском) хозяйстве» от 10 мая 2002 года, многие вопросы требуют разъяснения и законодательного регулирования.

17 мая 2004 года в Республике Таджикистан принят Закон «Об объединениях работодателей». Предметом регулирования этого закона являются общественные отношения, возникающие в связи с реализацией работодателей на создание объединений в целях представления и защиты своих интересов и прав в сфере социально-трудовых отношений.

Дехканские хозяйства, а вернее их главы также могут образовывать «объединения работодателей», так как являются работодателями. Работодатель - соответствующий орган государственной власти, юридическое лицо, а также его представительства и филиалы, и **физическое лицо**, которому законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора (контракта) с работником (пункт 3 статьи 15 Трудового кодекса).

Члены дехканского хозяйства, так же могут объединяться для защиты своих интересов согласно Закону «О профессиональных союзах, правах и гарантиях их деятельности».

#### Выводы:

Законодательство, связанное с трудовыми отношениями практически не приспособлено под рыночные условия. Не урегулированы вопросы учета рабочего времени индивидуальных предпринимателей, определение трудового стажа, трудовые взаимоотношения внутри дехканского хозяйства, в особенности главы и члена дехканского хозяйства.

Оставляет желать лучшего и социальное обеспечение членов дехканских хозяйств. Теперь, когда дехканское хозяйство не имеет статуса юридического лица, не понятно, каким образом члену дехканского хозяйства будут выплачиваться социальные пособия. Индивидуальные предприниматели выплачивают социальный налог предусмотренный Налоговым кодексом Республики Таджикистан. Средства, собранные за счет социальных выплат должны идти на социальное обеспечение социально застрахованных лиц. Однако законодатель не определил механизмы получения социальных пособий, таких как пособие по случаю временной не трудоспособности, пособие по беременности и родам и т.д.

#### Рекомендации:

5. Четко определить статус дехканского хозяйства и его членов. Законодательно определить порядок трудовых взаимоотношений, между главой дехканского хозяйства и его членами.
6. Определить процедуры разработки, заключения и действия коллективных договоров и соглашений между членами дехканских хозяйств.
7. Определить процедуры назначения, исчисления пенсий для индивидуальных предпринимателей, в том числе членов дехканских хозяйств.
8. Определить процедуры и механизм выплаты социальных пособий индивидуальным предпринимателям, в том числе членам дехканских хозяйств.

### *Дехканские хозяйства и ассоциации дехканских хозяйств*

Право на объединения предусмотрено Конституцией Республики Таджикистан. Статья 28 Конституции Республики Таджикистан гласит: «Граждане имеют право объединяться. Гражданин вправе участвовать в создании политических партий, в том числе имеющих демократический, религиозный и атеистический характер, профессиональных союзов и **других общественных объединений**, добровольно входить в них и выходить из них».

Ассоциация является общественным объединением.

Гражданский кодекс Республики Таджикистан дает следующее определение Ассоциации. Ассоциация – это объединение коммерческих организаций в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов. Коммерческие организации, являются юридическими лицами (статья 48 и 50 Гражданского кодекса РТ.)

Закон «О дехканском (фермерском) хозяйстве», также предусматривает создание Ассоциаций дехканских хозяйств: «Ассоциация создается путем добровольного объединения самостоятельных дехканских хозяйств» - статья 28. Как указано выше, в ассоциации могут входить только юридические лица. Закон же «О дехканском (фермерском) хозяйстве» предусматривает создание дехканских хозяйств без образования юридического лица. Значит, форма Ассоциации не подходит для объединения дехканских хозяйств. Законодателю стоит урегулировать данный вопрос, путем изменения формулировки понятия Ассоциация, либо предусмотреть иную форму объединения индивидуальных предпринимателей. До этого момента Ассоциации дехканских хозяйств, созданные на территории Республики, существуют вне правового поля.

«Если по решению участников на ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, такая ассоциация (союз) подлежит преобразованию в хозяйственное общество или товарищество в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом. Для осуществления предпринимательской деятельности ассоциации (союзы) вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них» часть 2 пункта 1 статьи 133 Гражданского кодекса. Из этого следует, что Ассоциация дехканских хозяйств не вправе заниматься коммерческой деятельностью, она лишь координирует деятельность дехканских хозяйств, представляет и защищает их интересы.

В статье 28 Закона Республики Таджикистан « О дехканском (фермерском) хозяйстве» (от 10.05.2002 г.) предусмотрено, что «ассоциация создается путем добровольного объединения самостоятельных дехканских хозяйств. Ассоциация функционирует на основе учредительного соглашения и устава, утвержденного ее участниками, является юридическим лицом и регистрируется в органах юстиции по месту своего расположения.

Дехканские хозяйства, входящие в ассоциацию, сохраняют самостоятельность, право на землепользование и на них распространяется действие настоящего Закона.

Действия, ведущие к принудительному включению дехканских хозяйств в ассоциацию, запрещаются». Это способствует защите дехканских хозяйств от вмешательства в их деятельность со стороны ассоциаций.

Права членов Ассоциации дехканских хозяйств защищает и Гражданский кодекс РТ, в котором, в частности, говорится: «Член ассоциации вправе по своему усмотрению выйти из ассоциации по окончании финансового года» (пункт 2 статьи 135).

Ассоциация дехканских хозяйств действует в соответствии с Конституцией Республики Таджикистан, Гражданским кодексом РТ, Законом «О дехканском (фермерском) хозяйстве», а также другими нормативными актами. Учредительными документами Ассоциации дехканских хозяйств являются: «учредительный договор, подписанный ее членами, и утвержденный ими устав».

Управление ассоциацией дехканских хозяйств регламентируется статьёй 29 Закона Республики Таджикистан «О дехканском (фермерском) хозяйстве»: «Высшим органом управления ассоциацией дехканских хозяйств является общее собрание ее участников. Исполнительные функции и координационную деятельность ассоциации дехканских хозяйств осуществляет совет ассоциации, руководимый председателем».

#### Выводы:

Ассоциации дехканских хозяйств являются одним из видов общественных объединений. По законодательству Республики Таджикистан, ассоциации – это не государственные и не

коммерческие учреждения. Образование ассоциаций дехканских хозяйств, а так же вступление и выход из них осуществляется на добровольных началах. Главной целью ассоциаций, является защита прав и законных интересов своих членов. Высшим органом управления ассоциации является общее собрание ее участников. Председатель ассоциации избирается на общем собрании членов ассоциации.

Государство должно, в соответствии с законом, обеспечивать соблюдение прав и законных интересов общественных объединений, гарантировать условия для выполнения ими уставных задач. Вмешательство в деятельность ассоциаций со стороны государственных органов и должностных лиц запрещается.

Рекомендации:

1. Законом предусмотрена форма ассоциации, как объединение юридических лиц. Законодателю нужно рассмотреть вопрос о расширении понятия «Ассоциация». Ассоциация – это объединение юридических и физических лиц с целью ...

## ***Третейские суды***

В Республике Таджикистан в настоящее время отсутствует какой-либо единый законодательный акт, который регулировал бы создание и деятельность третейских судов. Однако, существующие в Таджикистане нормативно-правовые акты как вновь принятые, так и принятые еще в советское время (они действуют в части не противоречащей Конституции, законам и международным договорам РТ) создают определенную правовую базу, достаточную для пилотного внедрения практики третейских судов в Таджикистане.

Принципиально важная норма содержится в пункте 1 статьи 11 Гражданского кодекса Республики Таджикистан от 30.06 1999 года. В ней предусматривается, что «защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, экономический суд или третейский суд (далее – суд)». Это означает, что если в гражданском законодательстве упоминается, что тот или иной спор может быть разрешен судом, то третейский суд имеет компетенцию рассматривать такой гражданско-правовой спор по соглашению сторон.

Упоминание третейского суда в одном ряду с судами государственными, говорит о том, что третейский суд признается государством, а его решения имеют законную силу, как и решения государственных судов – судов общей юрисдикции и экономических судов.

Гражданско-процессуальный кодекс Республики Таджикистан от 28.12.1963 года, содержит положения о третейском суде, который применяется в части, не противоречащий действующему законодательству Республики Таджикистан до принятия соответствующих нормативно-правовых актов РТ. Передача споров на рассмотрение третейских судов предусмотрена статьей 18 Гражданско-процессуального кодекса РТ: «В случаях, предусмотренных законом или международными договорами, спор, возникший из гражданских правоотношений, по соглашению сторон может быть передан на разрешение третейского суда, Морской арбитражной комиссии или Внешнеторговой арбитражной комиссии при Торгово-промышленной палате СССР». Положения данной статьи является устаревшими относительно третейских судов бывшего СССР, однако, наличие этой статьи в кодексе и закреплённая в ней возможность передачи спора на решение третейского суда по соглашению сторон дает полное основание для того, чтобы граждане могли использовать такую возможность для защиты своих прав. Статья 18 получает свое развитие в Приложении № 2 к Гражданскому процессуальному кодексу РТ «Положение о третейском суде».

«Положение о третейском суде» предусматривает, «что граждане могут передать любой возникший между ними спор на рассмотрение третейского суда, за исключением споров, вытекающих из трудовых и семейных отношений». Передача спора на рассмотрение третейского суда осуществляется на основании письменного соглашения сторон. Положение определяет порядок избрания судей, критерии, по которым лицо может быть третейским судьей, права и обязанности сторон, а также самого третейского суда, процедуру принятия и исполнения решения. Решение третейского суда, не исполненное добровольно, может быть приведено в исполнение принудительно, на основании исполнительного листа, выдаваемого районным судом. Немаловажным является положение о том, что разбирательство дел в третейских судах производится бесплатно.

На основании пункта 6 статьи 136 ГПК РТ Судья отказывает в принятии искового заявления в случае, если между сторонами заключен договор о передаче данного спора на решение третейского суда.

Суд может прекратить производство по делу, если между сторонами заключен договор о передаче данного спора на разрешение третейского суда, пункт 7 статьи 228 ГПК РТ.

Раздел 6 Гражданского процессуального кодекса РТ регулирует вопросы исполнительного производства. По правилам, изложенным в этом разделе, подлежат исполнению решения третейских судов. Согласно статье 361 ГПК РТ исполнительными документами являются исполнительные листы, выдаваемые районным судом на основании решений третейских судов по спорам между гражданами.

Возможность передачи спора на рассмотрение третейского суда предусмотрена и Хозяйственным процессуальным кодексом Республики Таджикистан от 04.11.1995 года. В статье 23 говорится: «По соглашению сторон возникший или могущий возникнуть спор, вытекающий из гражданских правоотношений и подведомственный экономическому суду, до принятия им решения может быть передан на рассмотрение третейского суда».

Экономический суд прекращает производство по делу, если имеется вступившее в законную силу, принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, решение третейского суда, за исключением случаев, когда экономический суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, возвратил дело на новое рассмотрение в третейский суд, принявший решение, но рассмотрение в том же третейском суде оказалось невозможным (пункт 3 статьи 85 ХПК РТ).

В соответствии с пунктами 1,2 статьи 87 ХПК РТ экономический суд оставляет иск без рассмотрения, если в производстве третейского суда имеется дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, а также, если имеется соглашение лиц, участвующих в деле, о передаче данного спора на разрешение третейского суда и возможность обращения к третейскому суду не утрачена, и если ответчик, возражающий против рассмотрения дела в экономическом суде, не позднее своего первого заявления по существу спора заявит ходатайство о передаче спора на разрешение третейского суда.

В отношении исполнения решений третейских судов ХПК РТ устанавливает, что «принудительное исполнение судебного акта в соответствии с настоящим Кодексом производится судебным исполнителем экономического суда на основании исполнительного листа, выдаваемого экономическим судом, принявшим этот акт. Принудительное исполнение постановлений третейских судов также осуществляется судебными исполнителями экономических судов на основании и в соответствии с «Положением о третейских судах для разрешения экономических споров в Республике Таджикистан». Расходы по принудительному исполнению судебного акта возлагаются судом на должника» статья 198 ХПК РТ.

«Положение о третейских судах для разрешения экономических споров в Республике Таджикистан» утверждено Постановлением Маджлиси Оли Республики Таджикистан 15.05.97 года за № 426. Данное положение применяется при передаче на разрешение третейских судов экономических споров, подведомственных экономическим судам в соответствии с конституционным Законом Республики Таджикистан «Об экономических судах Республики Таджикистан» и Хозяйственным процессуальным кодексом Республики Таджикистан,

международно-правовыми актами, признанными Республикой Таджикистан» ( В настоящее время Конституционный Закон Республики Таджикистан «Об экономических судах Республики Таджикистан отменен и вместо него принят Конституционный Закон «О судах Республики Таджикистан» от 08.06.2001года.

Положение устанавливает, что Республике Таджикистан могут создаваться третейские суды только для рассмотрения конкретного спора (ad hoc). Соответственно законодательство РТ не признает третейские суды в виде постоянно действующих органов.

В соответствии со статьей 2 Положения третейский суд для рассмотрения конкретного спора создается сторонами. Положение определяет порядок организации, деятельности и разрешения споров для третейского суда. Основой для создания третейского суда является соглашение сторон, заключенное в письменной форме.

Положение содержит разделы о составе третейского суда, третейском разбирательстве, принятии и исполнении решения третейского суда.

Нормы регулирующие третейское разрешение споров, закреплены также в Законе «О биржах и биржевой торговле в Республике Таджикистан» от 23.12.1991 года и Законе «Об иностранных инвестициях в Республике Таджикистан» от 10.03.1992 года. Кроме того, Республикой Таджикистан подписано «Соглашение о порядке разрешения споров, связанных осуществлением хозяйственной деятельности 20.03 1992года. В нем закреплено намерение государств-участников предоставить возможность беспрепятственного обращения в суды (в том числе и третейские) на всей территории СНГ. В соглашении предусмотрены признание и порядок исполнения вступивших в законную силу судебных решений.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, на сегодняшний день основными нормативными актами, регулирующими деятельность третейского суда в РТ является Гражданский процессуальный кодекс РТ, Хозяйственный процессуальный кодекс РТ, «Положение о третейских судах (Приложение № 2 к ГПК РТ)», «Положение о третейских судах для разрешения экономических споров в Республике Таджикистан». Фактически это документы разделяют третейские суды на два вида: третейские суды для граждан и третейские суды для субъектов предпринимательской деятельности. Упоминания о том, что в качестве сторон в одном суде могут участвовать и те и другие одновременно мы не найдем, как и не найдем прямого запрета этому.

Статья 18 Гражданского процессуального кодекса Республики Таджикистан гласит, что в случаях, предусмотренных законом или международными договорами, спор, возникший из гражданских правоотношений, по соглашению сторон может быть передан на разрешение третейского суда. Практически о том же говорит и статья 23 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Таджикистан: по соглашению сторон возникший или могущий возникнуть спор, вытекающий из гражданских правоотношений и подведомственный экономическому суду, до принятия им решения может быть передан сторонам на рассмотрение третейского суда. Таким образом, для передачи спора в третейский суд необходимо, чтобы он соответствовал следующим признакам:

1. вытекал из гражданских правоотношений
2. подведомственность суду экономическому или суду общей юрисдикции.

В данном случае законодатель прямо не говорит о субъектном составе участников спора, а говорит о его подведомственности, а из вышеуказанных кодексов следует, что судам подведомственны споры, как с участием граждан, так и юридических лиц, соответственно мы можем говорить о подведомственности споров третейским судам.

Исходя из анализа действующего законодательства, можно говорить о том, что главным признаком, определяющим подведомственность спора по третейскому суду, является его возникновение из гражданских правоотношений, за исключением тех, которые в соответствии с законом не могут быть предметом рассмотрения третейским судом – трудовые, семейные, споры, в которых хотя бы одна из сторон находится на территории другого государства, либо является предприятием, организацией с иностранными инвестициями.

Соответственно все другие споры, возникшие из гражданских правоотношений, т.е. касающиеся имущественных и неимущественных прав граждан и юридических лиц могут рассматриваться третейскими судами и действующее законодательство в своих рамках дает этому подтверждение.

Вывод:

Нынешнее состояние нормативно-правовой базы по третейским судам в РТ не способствует активному процессу их возникновения. Однако, как уже отмечалось выше, ныне существующих документов достаточно для начала этой работы. Но принятие Закона о третейских судах сняло бы существующие противоречия и пробелы в нормативном регулировании.

Глава подготовлена на основании отчета организации ЮгАгроФонд.