

ИСТОРИЯ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ВОДНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ТАДЖИКИСТАНЕ

текст автореферата и тема диссертации по праву и юриспруденции 12.00.01 ВАК РФ

АВТОРЕФЕРАТ ДИССЕРТАЦИИ

по праву и юриспруденции на тему «История становления и развития водного законодательства в Таджикистане»

На правах рукописи

Солихов, Махмадулло Абдуллоевич

/

История становления и развития водного законодательства в Таджикистане

Специальность 12.00.01 - Теория и история права и государства; история учений о праве и государстве.

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Душанбе - 2008

003459620

Работа выполнена в Отделе истории государства и права Института государства и права Академии наук Республики Таджикистан

Научный руководитель: - Заслуженный деятель науки и

техники РТ, академик АН РТ доктор юридических наук, профессор

Тахиров Фазыл Тахирович

Официальные оппоненты: - Заслуженный деятель науки РФ,

доктор юридических наук, профессор

Мулукаев Роланд Сергеевич

- кандидат юридических наук, доцент Раджабов Равшан Мухиддинович

Ведущая организация: - Таджикский государственный

Университет права, бизнеса и политики

Защита состоится "21" ноября 2008 г. в 11 часов на заседании Объединенного диссертационного совета КМ 737.004.01 по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата юридических наук при Таджикском государственном национальном университете (ТГНУ), по адресу: 734025, г. Душанбе, пр.Рудаки, 17.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке ТГНУ (734025, г. Душанбе, пр.Рудаки, 17).

Автореферат разослан " / " октября 2008 г.

Ученый секретарь

Объединенного л

совета, кандидат

наук, доцент

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Проблемы дефицита воды и в связи с этим доступа к ней требуют активного профессионального правового регулирования, являются одними из самых важных на современном этапе развития всего мирового сообщества¹.

Чистой питьевой водой в настоящее время, согласно данным ООН, не обеспечена большая часть населения земного шара. Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций на своей 58 сессии приняла специальную Резолюцию за № 217 и объявила 2005 - 2015 гг. международным десятилетием действий "Вода для жизни", что свидетельствует о чрезвычайной важности и актуальности правового регулирования водопользования как в государственном, так и в межгосударственном масштабах. Одним из инициаторов принятия Резолюции ООН явился Таджикистан, который, объявив 2003 год - годом пресной воды, привлек внимание общественности к проблемам водных ресурсов. Республика Таджикистан - горная страна, но, несмотря на имеющиеся здесь огромные ресурсы воды, она не может самостоятельно решить проблемы ее доставки во все свои регионы. Причиной тому - наличие множества как внутригосударственных, так и внешнеэкономических правовых проблем, которые требуют безотлагательного решения. В силу сказанного, регулирование и нормативно-правовое обеспечение водных отношений на современном этапе развития общества стали настоятельной необходимостью не только внутригосударственного права, но и международного права. "Являясь одним из основных источников пресной воды в Центральной Азии, Таджикистан играет важную роль в обеспечении равноправного партнерства между соседями среднеазиатскими государствами в области использования и сохранения наших цен-

1 Примерно 300 млн. человек в 26 странах в настоящее время страдают от дефицита воды. К 2050 г. примерно две трети населения планеты, проживающего в 66 странах мира, столкнутся с проблемой нехватки воды, утверждает П.Уотерс. См.: Уотерс П. Роль водного права в развитии стратегии интегрированного управления водными ресурсами // Международное и национальное водное право и политика. -Ташкент,2001. -С.4.

ных ресурсов, особенно в периоды острой нехватки воды",¹ -писал Президент республики Эмомали Рахмон.

Актуальность данной проблемы обуславливается и тем, что Таджикистан, являясь страной, расположенной в верховьях рек региона, в которых аккумулируется основная часть его водных ресурсов (около 60%), не может игнорировать интересы стран -потребителей этих вод, потому что такое игнорирование может привести к осложнению региональных отношений. Это вовсе не означает, что Таджикистан должен ради политических выгод отказаться от своих экономических интересов. Только с учетом, прежде всего, своих интересов он должен выстраивать отношения с соседями, какими бы тяжелыми не оказались их последствия.

Всестороннее изучение водных ресурсов страны, научно обоснованное правовое регулирование вопросов, связанных со стоимостью, размещением и управлением ими, становятся в рыночных условиях актуальнейшей проблемой, правильному и профессиональному решению которой может содействовать в определенной степени изучение опыта водно-правовых отношений в историческом плане, т.е. становления и формирования правовых основ регулирования данных отношений в прошлом. Анализ практики таджикской государственности в этом плане мог бы дать ключ к решению многих современных внешнеполитических и экономических проблем.

Актуализация проблем, связанных с водой, обусловлена и тем, что всегда следует помнить, что вода - это не только природное богатство, источник жизни, это природный ресурс, пользование которым требует наличия многих компонентов. Так, ежегодно для ремонта гидромелиоративных сооружений, дамб, плотин, восстановления разрушенных берегов, сел, дорог, проведения мероприятий по максимальному учету всех сопутствующих факторов при регулировании отпуска воды и т.д. требуются огромные материальные затраты, и все это должно быть урегулировано правом.

Прежде всего, следовало бы разработать нормативно-правовую базу регулирования водных отношений. Правовой ос-

1 Эмомали Рахмон. Из выступления 20 августа 2003г. // Водные ресурсы Центральной Азии. -Душанбе, 2005. - Вып.2.-С.2.

новой регулирования водных отношений является конституционная норма, согласно которой земля, ее недра, вода и другие природные ресурсы находятся в исключительной собственности государства, которое гарантирует эффективное их использование в интересах народа¹. Исключительное право государственной собственности на воду была закреплено и в предыдущих конституциях Таджикской ССР от 1931 г., 1937 г. и 1978 г2.

В связи со сказанным, ретроспективный анализ истории развития водно-правовых отношений может помочь выявить пути и способы разрешения современных проблем в этой сфере, что и явилось основой выбора темы для диссертационного исследования.

Степень изученности проблемы. Проблемы водно-правовых отношений, их появление и формирование в истории таджикского общества еще не были предметом специального комплексного изучения. Конечно, отдельные аспекты водных проблем исследовались историками, правоведами и востоковедами, в частности историками В.В. Бартольдом, Н.А. Кисляковым, А. Маджлисовым, Б.И.Искандаровым, М.Р.Рахимовым.

Из историко-правоведческих трудов здесь следует назвать работы А.А. Гордиенко, Ф.Т. Тахинова, И.Б. Буриева, И.Д. Сафарова, А.Г.Халикова и других, в которых правовые проблемы водопользования так или иначе затрагивались в общем контексте их исследований. Однако специальных исследований, посвященных истории развития водного законодательства, в отечественной юридической науке мы до сих пор не имеем.

Проблемы кодификации водного законодательства Союза ССР и союзных республик, в том числе Таджикской ССР были предметом исследования ученых Г.А. Аксененка, В.И.Корецкого, З.М. Ратиани, Х.С.Сулайманова и др. Единственная диссертационная работа, посвященная проблемам права сельскохозяйственного водопользования в Таджикской ССР, защищена Р.Д. Джаборовым.

' Конституция Республики Таджикистан. -Душанбе, 2003. -Ст. 13.,

2 Соответственно ст.23-26 Конституции Таджикской ССР от 1931г.//, Съезды Советов в документах 1917-1937 гг. - М.,1965. -Т.4. -С.684-687.; ст. 6 Конституции Таджикской ССР от 1 марта 1937 г. -Сталинобод, 1948: -С.6.; ЫТЛ 1 КойСти-туции Таджикской ССР от 7 октября 1978г. -М., 1978. -С.9. :

Таким образом, значение проблемы водных отношений и их неизученность правовой наукой свидетельствуют об актуальности анализа данного вопроса. Важность темы и глубокое изучение источников и специальной литературы и дали основание для проведения настоящего диссертационного исследования.

Объект исследования составили общественные отношения, связанные с регулированием, распределением и водопользованием в Таджикистане, историко-правовые аспекты отношения водопользования в Республике Таджикистан.

Предметом исследования являются анализ законодательства, источников права исторического и современного Таджикистана, связанные с регулированием водопользования и водных отношений.

Цели и задачи исследования. Главной целью настоящей диссертации является выявление особенностей становления и развития водного права в Таджикистане: исторический опыт развития правового регулирования водных отношений; основные этапы его развития, преемственность и новизна водного законодательства Республики Таджикистан в условиях государственной независимости. Исходя из этих целей, были поставлены следующие задачи:

-проанализировать этапы становления и развития водного права в дореволюционном Таджикистане;

- выявить особенности развития водного права; -изучить роль и значение предыдущих источников права, регулирующих водные отношения;

-определить вопросы преемственности и новизны в водном законодательстве Республики Таджикистан;

-обосновать проблемы и перспективы развития водного законодательства Республики Таджикистан с учетом ее географического расположения, геополитического фактора и развития глобализационных процессов в регионе и в мире.

Теоретическую основу исследования составили общие теоретические и историко-правовые положения, содержащиеся в трудах С.С. Алексеева, В.В. Бартольда, Р. Давида, И.А. Исаева,

В.И. Лазарева, А. Массэ, К. Маркса, М.М. Муллаева, Р.С. Мулукаева, В.С. Нерсесянца, А. П. Петрушевского, Л.Р. Сюкияйнена, Ф.Т. Тахинова, М.С. Хайдаровой, С.В. Юшкова, С.Л. Явича и др.

Методологической основой диссертации стали законы и категории диалектики, метод познания и его составные элементы: анализ, синтез, аналогия и сравнение, единство теории и практики, необходимость учета общего и

особенного при изучении правовых явлений. Широко использованы исторический, сравнительно-правовой методы. Таким образом, в работе использованы как общенаучные, так и специальные частно-научные методы исследования, которые позволили решить поставленные в диссертации задачи.

Источниковедческая база диссертации. Следует отметить, что при анализе опыта правового регулирования водных проблем в истории Таджикистана источниками являются не только священные книги Авеста и Коран, другие источники мусульманского права, но и нормы обычного права. Особо необходимо подчеркнуть значение трактата "О должностях и лицах, имеющих к ним касательство"¹, на страницах которого раскрываются многие вопросы, касающиеся воды и водных отношений.

Что касается советского периода истории Таджикистана, то источниками для изучения проблемы стали архивные материалы, нормативные источники, прежде всего, первые декреты и положения о земле, государственных и общественных мероприятиях по восстановлению ирригационной системы, другие законодательные акты советской власти.

С провозглашением 2003 года Годом пресной воды в республике начал выходить региональный научно-практический журнал "Водные ресурсы Центральной Азии". Под эгидой ООН, региональными и национальными организациями и государствами стали проводиться научные и научно-практические конференции, материалы которых также использованы в диссертации при анализе водных отношений в Таджикистане.

¹ Приложение о должностях и лицах, имеющих к ним касательство//Мирза Бади Диван. Маджма ал-аркам (Предписание фиска). Приемы документации в ХУШв./Введение, перевод и приложение А.Б. Вильдановой. -М.,1981.

При написании работы автор пользовался и материалами фондов Центрального государственного архива Республики Таджикистан. Особо ценными стали документы, касающиеся деятельности органов управления водными объектами. Благодаря этому, автором в научный оборот введены архивные материалы, которые до сих пор не были предметом изучения. Работа с материалами архивных фондов показала, что многие интересные документы, относящиеся к правовому регулированию водных отношений, оставались до нынешнего времени необработанными и неизвестными. С некоторыми уникальными материалами можно было познакомиться ранее в работах академика Ф.Т. Тахирова. Сложность обработки архивных материалов связана с тем, что во многих из них трудно определить дату принятия, является ли документ проектом или действующим в тот момент правовым актом и т.д. Интересные научные положения и выводы имеются в официальных материалах первых послереволюционных десятилетий.

Научная новизна диссертационной работы состоит в том, что она является, по существу, первым исследованием, всецело посвященным вопросам истории возникновения и развития водного права и законодательства Таджикистана. В ней в комплексе раскрываются вопросы развития и действия водного законодательства советского и постсоветского периодов. Впервые изучено и проанализировано соотношение нового и старого в действующем Водном кодексе Республики Таджикистан. В диссертационной работе констатируется мысль о том, что современная наука должна изучать и дать ответы на поставленные общественными интересами таджикстанцев вопросы о признании за водой качества товара, учета национальных интересов и экономической выгоды при решении водных отношений с другими государствами.

Автором диссертации впервые поэтапно ставятся и решаются вопросы особенностей развития водного права и законодательства в Таджикистане.

На защиту выносятся следующие основные выводы:

1. Вода - это природное благо, которое имеет важнейшее значение для Таджикистана и которое требует правового регулирования с учетом норм международного и национального права.
2. История становления и развития водного права на территории Таджикистана показывает, что отношение к воде в начале было сакрализированным, вода служила мерилем истины, отделения правового от неправового. Постепенно такое отношение трансформировалось в правовые отношения.
3. Источниками правового регулирования водных отношений в процессе исторического развития региона являлись нормы зороастрийского (Авеста), мусульманского (Коран и сунна и другие источники), обычного права (правовые обычаи). ;

4. На определенных этапах развития государственных образований в Центральной Азии распорядителями воды были высшие должностные лица, начиная от аталыка и кончая низшими чинами, в частности чиновниками бухарской администрации, правовой статус которых на основе исторических источников представлен в диссертации. ...■:.,

5. Вода в дореволюционном Таджикистане являлась предметом частной собственности, право на нее продавалось, передавалось с землей или без нее, о чем свидетельствуют архивные материалы (ЦГА Республики Таджикистан), а также исторические источники.

6. Советская власть ввела новые принципы регулирования водных отношений, превращая воду в исключительную государственную собственность, что нашло отражение в конституциях, кодексах и других нормативно-правовых актах.

7. Воды, находящиеся в пределах государственных границ Таджикистана, можно определять как природные запасы, как самостоятельное материальное благо и товар, использование которых поддается целенаправленному и контролируемому правовому регулированию. Именно превращение воды в товар может стать в ближайшем будущем основой экономического развития Республики Таджикистан.

8. Правовое регулирование водных отношений в условиях независимости Таджикистана должно учитывать принципы приоритетности использования воды в питьевых и бытовых нуждах, платности и экономических интересов. •

9. Понятие водопользования можно определить как совокупность юридических норм, регулирующих отношения по использованию природных запасов воды, находящихся в исключительной собственности государства.

10. Предлагается принятие региональной или международной конвенции, которая могла бы установить новые принципы в водных отношениях.

Теоретическая и практическая значимость исследования определяется постановкой и решением весьма актуальной проблемы - становления и развития водного права в Таджикистане. Выводы, содержащиеся в работе по проблемам водного права, его развития, значительно восполняют тот пробел, который имеется в историко-правовой литературе. Основные положения и фактический материал могут быть использованы в процессе дальнейшего изучения историко-правовых и других проблем водного права и законодательства.

Анализ имеющегося материала и практического опыта его применения может быть учтен и использован законодательным органом Республики Таджикистан в ходе правотворческого процесса, а также при совершенствовании водного законодательства страны.

Выводы диссертации представят интерес при написании учебников по истории права, в процессе преподавания курса истории права и государства Республики Таджикистан и сопредельных стран, а также для экологического, природоохранного права, спецкурсов по истории развития водного права.

Апробация результатов исследования. Диссертация обсуждена, одобрена и рекомендована к защите на заседании Отдела истории государства и права Института государства и права Академии наук Республики Таджикистан. Основные положения и выводы диссертации изложены в выступлениях на конференциях молодых ученых Республики Таджикистан (1998-2008гг.), апрельских конференциях Государственного коммерческого института Таджикистана (1999-2008гг.), в опубликованных статьях и тезисах, а также в докладах на международных семинарах.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Диссертация состоит из введения, трех глав, разделенных на параграфы, заключения и списка использованной литературы.

Во введении обосновываются актуальность темы диссертационного исследования, степень ее изученности, определяются цель и задачи, теоретические и методологические основы, теоретическое и практическое значение, научная новизна и положения, выносимые на защиту.

Первая глава - "Водное право на современной территории Таджикистана до образования Таджикской АССР" - состоит из 5-ти параграфов. В первом параграфе - "Доисламское (зороастрийское) водное право" - дается

исторический анализ водных отношений с точки зрения зороастрийской религии и народных обычаев. Как показали исследования Авесты, Бундахишна и других древнейших источников, взгляды и оценка воды менялись по мере развития общества и усложнения правового регулирования водных отношений.

Вода использовалась и в процессуально-правовых отношениях. Древние арийцы, считая воду источником, определяющим природную справедливость, использовали ее при холодной ордали - "важи сард", что означает испытание водой.

Бережное отношение к воде исходило из той значимости и роли, которую она играла в жизни таджикского народа. Имея огромную потребность в воде питьевой и воде для орошения, таджики установили самые разнообразные правила, регулирующие водные отношения, правила осторожного и рационального использования имеющихся водных ресурсов, правила их распределения по справедливости среди членов общины и др.

Таким образом, становление и развитие водных отношений на территории Таджикистана в древности показывает, что отношение к воде вначале было сакрализованное, вода была мерилем истины, отделения правового от неправового. Постепенно такое отношение трансформируется в нормальные правовые отношения, отношения собственности и т.д.

Во втором параграфе -"Мусульманское водное право" -анализируются правовые нормы ислама, связанные с регулированием водных отношений. В мусульманском праве уделяется значительное место проблемам определения правового положения воды и регулирования водных отношений. Ислам возник в Аравии, где наиболее остро ощущается нехватка воды, поэтому в мусульманском праве мы находим как общие принципы, так и ре-

шения конкретных проблем водного права. Проблемы водного права ("ширб". - М.С.) занимают особое место в мусульманско-правовой доктрине и практике водопользования.

Мусульманские юристы, проводя анализ водных отношений, сделали попытку определить правовое положение вод по источникам. Основываясь на этом, ханафитская школа разделяет воду в зависимости от ее использования и принадлежности на четыре вида: вода морей и больших рек; вода рек и каналов, составляющая общую собственность; вода каналов и арыков, составляющая Частную собственность; отдельные мелкие озера и реки, находящиеся на территории частных владений, становились ее собственностью; вода, хранящаяся в сосуде. Таким образом, мусульманское право в понятие "собственность" включает не только материальные объекты, но и различные права, которые могут продаваться и покупаться, например, доли воды канала.

Согласно мусульманско-правовой теории, никто не может быть ограничен в праве использования воды для орошения и других случаев, находящейся в общей собственности. Все имели доступ и ко второму виду воды, но при этом ее использование не должно было причинять ущерб другим пользователям и не привести к размыванию берегов. Два других вида воды находились в собственности отдельных лиц и поэтому их использование зависело от владельца. Несмотря на охрану права собственности на воду, питье воды является одним из важных сервитутов. Данный сервитут охраняется нормами права, которые при ограничении или недопущении к источнику, оправдывают всякий способ удовлетворения жажды вплоть до применения оружия.

Еще в IX в. при наместнике Хорасана Абдулле ибн Тахире (830-844 гг.) был выработан свод правил "Китаб ал-куний"¹, регулирующий водные отношения. Нормы этого кодекса в течение более тысячи лет, до установления царской власти в Туркестане регулировали водные отношения.

В связи со сказанным автор настоящей работы не может согласиться с утверждением Н.Г. Маллицкого о том, что данный

¹ Книга о кяризах (подземных каналах) - это буквальный перевод данной книги, но правила, установленные в ней, использовались вообще в отношении всякой воды. -М.С.

свод, т.е. "Китаб ал-куний" не является кодификацией обычного права или местных обычаев, а представляет собой шариатские постановления знатоков мусульманского религиозного права. Поскольку в рассматриваемом регионе было распространено и действовало ханафитское направление мусульманского права, то это течение никак не могло игнорировать традиционные нормы местного обычного права и вместе с нормами мусульманского права составляло основное содержание названного выше свода в области водного права, о чем подробно говорится в диссертации.

В досоветском Таджикистане вопросы использования водных ресурсов издавна регулировались нормами мусульманского и обычного права, в частности на территориях нынешнего Таджикистана, как показывает практика водопользования, аналогичное применение их сохранялось и в поздний период. Нормы мусульманского и обычного водного права, являясь основным источником права того периода, устанавливали основы регулирования водных отношений, основные принципы деятельности чиновников, связанных с контролем и распределением водных ресурсов.

Третий параграф называется "Обычное право и правила назначения мирабов в Бухарском эмирате". Мираб на протяжении более чем тысячи лет являлся управителем, распорядителем водных ресурсов. Данные исторических источников, в том числе "Трактат о чиновниках Бухары", подтверждают, что должность мираба была одной из важнейших должностей в эмирате. По мнению автора, назначение на должность мираба должностных лиц из высшего звена государственного управления Бухарского эмирата свидетельствовало о значимости управления водными ресурсами.

Важнейшим источником по проблемам регулирования водно-правовых отношений является трактат под названием "Приложение о должностях и лицах, имеющих к ним касательство". При ограниченности водных источников и водных ресурсов в эмирате еще в ХУП-ХУШ вв. государство разрабатывало новые правила, и централизованно регулировало объемы воды при распределении.

Такое скрупулезное и тщательное распределение воды, контроль за этим со стороны чиновников, вовлечение самых высоких должностных лиц государства в ее управление и распределение является свидетельством остроты правового регулирования вод-

ных отношений в Бухарском эмирате, что ещё раз подчеркивает роль и значение права в жизни общества и государства.

Данные правила распределения и регулирования водных ресурсов оставались неизменными в течение последующих веков, но после завоевания Средней Азии Россией и создания Туркестанского генерал-губернаторства, правила водопользования несколько меняются.

После установления протектората России над Бухарой аппарат мирабства увеличивается до 70 человек, кроме арбовов и аминов, которые непосредственно подчинялись ему.

На местном уровне беки создавали свой аппарат управления. В иерархии местной власти при беке мирабы являлись четвертыми по значимости, имели при себе мирзу, а им подчинялись амины, аробы, аксакалы и джуйбони. Данная схема аппарата местного управления действовала до установления советской власти на территории Бухарского эмирата.

Таким образом, до Октябрьской революции в России (1917г.) и сентябрьской в Бухаре (1920г.) в вопросах управления и распределения воды оставались нерешенные аспекты, в основном из-за некомпетентности руководства эмирата и из-за ограниченности водных ресурсов в регионе.

Изложенное позволяет заключить, что водные отношения в Таджикистане имеют древнюю историю, доктринальную и правовую базу в виде положений доисламского (зороастрийского), мусульманского права, норм обычного права, а также более чем трехтысячелетнюю практику и опыт их решения и регулирования.

Четвертый параграф - "Водное право и законодательство на территории Северного Таджикистана" - посвящен анализу развития права и законодательства, регулировавших водные отношения, начиная с XIX в. и вплоть до присоединения северных районов к Таж.АССР и создания Таджикской ССР. Диссертант пишет о попытках законодательного регулирования водных отношений: "Так, Государственный Совет создал межведомственную комиссию для выработки Водного закона для Туркестанского края. Разработанный и принятый Водный закон не был реализован на практике вследствие революций, отмены колониальной зависимости Туркестана и установления советской власти.

До победы Октябрьской революции в России в Туркестанском крае основными источниками регулирования водных отношений оставались нормы мусульманского права и нормы обычного права. Данные источники закрепил также специальный нормативный акт "Положение об управлении Туркестанским краем" от 12 июля 1886 г.

Таким образом, колониальное управление ничего нового в правовое регулирование водных отношений не внесло. Оставались нерешенными многие вопросы, в том числе право пользования водой, принципы регулирования водопользования и др.

Установление советской власти стало новой эпохой в регулировании водных отношений в Туркестане и Бухарской Народной Республике.

Постановлением Ходжентского Совета от 28 февраля 1918, г. был образован Земельно-водный комитет в составе 48 чел., а к концу года были созданы волостные земельно-водные комитеты. Только в 1919 г. было взято на учет или конфисковано в пользу трудового дехканства приблизительно 30% крупных байских владений Ходжентского уезда.

С принятием Декрета о земле, советская власть установила право исключительной государственной собственности на землю и воду. Данная норма была конкретизирована в "Положении о пользовании водами в Туркестанской АССР" от 19 февраля 1921г. В Положении указывалось, что все воды в пределах Туркестанской республики являются достоянием Туркестанской АССР.

Таким образом, советская власть в корне изменила водные отношения в обществе, объявив все воды государственным достоянием, способствовала более справедливому использованию водных ресурсов Северного Таджикистана.

Пятый параграф называется "Водное законодательство Бухарской Народной Советской Республики". Диссертант рассматривает вопросы восстановления и распределения земель и воды между новыми хозяевами - трудовым дехканством. Правительство БНСР при решении водных отношений развернуло работу в нескольких направлениях:

- 1) создавалась законодательная база регулирования водных отношений в республике. При этом правовые основы регулирования данных отношений предыдущего периода отменялись;
- 2) объявив землю и воду достоянием народа, государство отменило частную собственность на землю и воду;
- 3) право на использование и прекращение пользования водой было поставлено в зависимость от пользования землей;
- 4) велись работы по восстановлению, а также расширению ирригационной системы республики;
- 5) проводились изыскательские работы по выявлению новых трасс проведения каналов для обеспечения водой населения и для нужд аграрного сектора.

Таким образом, Бухарская республика, отменив все предыдущие нормы, регулирующие водно-правовые отношения, заложила основы нового законодательства о водопользовании. Правительство БНСР стало исполнять функции не только восстановления и расширения оросительной системы, но и обеспечения водой населения и сельского хозяйства. И все же, несмотря на все усилия, до конца 1924 г. данные проблемы, в силу объективных причин, не удалось решить полностью. Но это не означает, что не было положительных сдвигов в этой сфере. Проведенная работа была огромным шагом вперед в деле правового регулирования проблем, связанных с водой и водопользованием, в особенности необходимо отметить установление основ управления и регулирования водных отношений в новых условиях.

Вторая глава - "Развитие водного законодательства в Таджикской автономной республике и Таджикской ССР" - состоит из трех параграфов. В первом из них - "Особенности становления водного законодательства в Таджикской автономной республике" - рассмотрены вопросы формирования советского водного законодательства в автономном Таджикистане.

Развитие водного законодательства было приостановлено гражданской войной, но после национально - административного размежевания республик Средней Азии в 1924 г. вопросы экономического развития региона стали одними из главных.

■ Становление водного законодательства происходило в тяжелейших условиях разрухи. Анализ архивных материалов показывает, что советская власть в течение долгого времени разрабатывала в основном практические вопросы развития отраслей народного хозяйства. Из архивных данных следует, что, несмотря на нехватку специалистов, строительству оросительных систем при-

давалось особенно важное значение. Утверждение каждого плана создания, расширения, укрупнения оросительных систем, каналов или создание дамб производилось на основе точных математических расчетов. К сожалению, производимые в огромных масштабах работы были ориентированы на нужды народного хозяйства, развитию же водного законодательства уделялось незначительное внимание.

Формированию и укреплению новых общественных отношений в области земельно-водных отношений призвано было содействовать создание земельно-водных комиссий при Наркомземе и вилоятских исполкомов. Положение о земельно-водных комиссиях, утвержденное Ревкомом Таджикской Автономной ССР от 14 февраля 1926 г., установило, что при Наркомземе республики создавалась Высшая коллегия по земельно-водным спорам, а при вилоятских земельных управлениях - вилоятские земельно-водные комиссии.

Ведению земельно-водных комиссий подлежали все дела, возникающие при земле - и водоустройстве, все споры о правах на землепользование, выдел земли, общие и частные переделы, полное и частичное лишение пользователей находящихся в их распоряжении земель и вод, в оговоренных законами случаях изменение границ, местоположения и состава землепользования и водопользования. Вопросы землеустройства, мелиорации, дорожного строительства, споры по водопользованию являлись также предметом их ведения. Но "Положение" вывело из круга ведения комиссий некоторые споры, касающиеся владения дореволюционного периода. Так, Земельно-водные комиссии не могли рассматривать споры, возникающие на основе старого права, а также вопросы дореволюционного владения водой на территориях Уратюбинского, Пенджикентского районов, Горного Бадахшана до 7 ноября 1917 г., а в других местностях - до 4 августа 1920 г.

Таким же образом "Положение" исключило из ведения Земельно-водной комиссии пересмотр результатов мероприятий по землепользованию и водопользованию, проводимых в порядке земельной и Земельно-водной реформ.

Нормы "Положения" отменяли некоторые институты, которые действовали в Средней Азии, в частности на территории Таджикской АССР. Это касалось института "шафи" (соседства),

согласно которому преимущество на приобретение права собственности на землю и воду имел сосед, имеющий дом с правой стороны лица/ продающего недвижимость. Но "Положение" допускало применение местных обычаев, если они не противоречили общим нормам и принципам советского законодательства.

Решение земельно-водных споров составляло исключительные полномочия земельно-водных комиссий и других органов, и суд не мог принимать их на свое рассмотрение.

Говоря о развитии водных отношений в автономном Таджикистане, академик Ф.Тахиров правильно отмечает, что, "несмотря на то, что во многих законодательных актах о земле разрешались принципиальные вопросы о воде и водопользовании, но их более конкретное правовое регулирование потребовало издания и специальных правовых актов"¹. Среди них особое значение имели утвержденные 20 мая 1929г. ЦИК и СНК ТаджССР Положение об общественной ирригационной повинности и Положение о мирабах, которые были введены в действие постановлением СНК ТаджССР от 3 апреля 1929г.

Таким образом, как видим, руководство страны, преодолевая последствия гражданской войны, все же смогло принять и пополнить нормативно-правовую базу разрешения земельно-водных споров, создало комиссию по разрешению данных споров, что означает, что советская власть проявила заинтересованность в решении насущных проблем трудового народа и развитии народного хозяйства страны.

Второй параграф называется "Совершенствование водного законодательства в Таджикской ССР. При принятии Конституции СССР 1936 г. было предусмотрено принятие единых "основных начал" в нескольких отраслях советского права, в том числе в пользовании землей, её недрами, начал водопользования и др.

Особенностью водного законодательства СССР и Таджикской ССР являлась некодифицированность норм, регулирующих данные отношения, они содержались в десятках нормативно-правовых актах, многие из которых быстро устаревали и не могли решить задачи правового обеспечения водных отношений, они не

...!.'Г

Тахиров Ф.Т. История государства и права Таджикистана. -Т.2,ч. 1. (1917-1929гг.).-Душанбе,2001.-С.414-415.

охватывали всех водных отношений. Об исключительной важности этой сферы жизни республики свидетельствует создание на правах наркомата специального отраслевого органа управления - Главного управления водного хозяйства, а затем Министерства водного хозяйства Таджикской ССР, призванного руководить строительством и эксплуатацией ирригационных систем и регулировать водопользование в этих системах.

Примером может служить также Закон "О сельскохозяйственном водопользовании в Таджикской ССР", принятый VII сессией Верховного Совета Таджикской ССР 12 мая 1944 г. Данный закон, подтверждая государственную собственность на все подземные и наземные воды, регулировал самое важное, но все же это был отдельный аспект водно-правовых отношений.

Закон "О сельскохозяйственном водопользовании в Таджикской ССР" установил принцип неотчуждаемости водных ресурсов, согласно которому "уступка другим пользователям воды, предоставленной по плану сельскохозяйственного водопользования, всякое иное соглашение между пользователями, направленное к изменению установленного органами водного хозяйства. .. воспрещается", хотя, по Земельно - водному кодексу Узбекской ССР 1929 г., а позже Земельно - водному кодексу Таджикской ССР, а также другим законодательным актам периода новой экономической политики и до середины 30-х годов, аренда воды разрешалась.

Водный кодекс Таджикской ССР 1974г., исходя из компетенции Союза ССР, разграничивал компетенции Таджикской ССР в области регулирования водных отношений.

Характеризуя данный кодекс, автор отмечает, что сформулированная система общих принципов водопользования, определение видов водопользования, установление правил получения разрешения на строительство от органов охраны водных объектов, установление меры ответственности за нарушение водного законодательства являлись достижениями правовой науки в области регулирования водных отношений советских времен.

Диссертант приходит к выводу о том, что понятие водопользования можно определить как совокупность юридических норм, регулирующих отношения по использованию природных запасов воды, состоящих в исключительной собственности государства.

! Сответственно теоретическим разработкам советских времен, вода, как ресурс республики, определялась так: находящиеся в пределах государственных границ Таджикистана природные запасы воды, выступающие как самостоятельное материальное благо и товар, использование которого поддается целенаправленному и контролируемому регулированию. Именно превращение воды в товар может стать основой экономического развития Республики Таджикистан в ближайшем будущем.

Анализ "Нормативно-правовых актов об охране ирригационных систем и органов управления водными ресурсами до обретения независимости Таджикистаном (1924-1991 гг.)" Составляет содержание третьего параграфа второй главы диссертации. Проблемы охраны ирригационных систем в Таджикской АССР и Таджикской ССР были одними из важнейших, так как от функционирования данной системы зависело производство сельскохозяйственных культур, прежде всего хлопка. В целях поддержания в надлежащем порядке ирригационных систем республики, рационального использования водных ресурсов, а также в целях борьбы с нарушением правильного водопользования, Центральный Исполнительный Комитет и Совет Народных Комиссаров Таджикской ССР принял Постановление "Об охране ирригационных систем и сооружений на них и правилах водопользования на территории ТаджССР" за №34 от 15 июня 1935 г.

Постановлением ЦИК Советов и Совета НК ТаджССР от 2 июня 1930 г. был создан институт водных объездчиков. В постановлении говорилось о цели введения данного института: охрана порядка водопользования и ирригационных сооружений, предприятий на ирригационных системах. Другое Постановление ЦК КП(б) ТаджССР "О мобилизации в некоторых районах райисполкомами работников ирригации и их транспорта на другие работы по посевной", требовало от всех райкомов и райисполкомов освободить работников ирригации и технику ирригационных органов от других работ по посеву и направить на выполнение их прямых обязанностей.

Постановление Совета Министров СССР от 4 сентября 1959г. "Об усилении государственного контроля за использованием подземных вод и о мероприятиях по их охране" предусматривало принятие мёр по защите и охране подземных вод на территории

СССР, а правила Постановления от 22 апреля 1960г. "О мерах по упорядочению использования и усилению охраны водных ресурсов СССР" регулировали некоторые вопросы управления водным хозяйством и охраны водных

ресурсов. Названные выше постановления действовали и на территории Таджикской ССР, Они помогли в некоторой степени решить правовые проблемы охраны, сбора, хозяйственного, рационального распределения и использования водных ресурсов.

Таким образом, высшие органы государственной власти и управления бывшего Союза ССР и Таджикской ССР уделяли огромное внимание вопросу налаживания ирригационных систем, а также правилам водопользования на территории республики.

Проведя анализ законодательства и разных подзаконных актов по вопросам водных ресурсов, автор отмечает, что в деле реализации водного права огромную роль сыграло создание специального центрального органа - Министерства по водному хозяйству, ведающего этими вопросами. Указом от 20 марта 1940 г. был образован Народный Комиссариат водного хозяйства Таджикской ССР с подчинением его Совету Народных Комиссаров Таджикской ССР и Народному Комиссариату земледелия Сокма ССР. 14 июня 1940 г. было утверждено положение о Наркомвод-хозе Таджикской ССР, в задачи которого, кроме уже названных также входило осуществление водозабора; водораспределение и доведение воды до границ хозяйств, отвод грунтовых вод; разработка законоположений по водному хозяйству.

Указом Президиума Верховного Совета Таджикской ССР от 24 апреля 1964 г. за №217 Министерство водного хозяйства Таджикской ССР было преобразовано в союзно-республиканское Министерство водного хозяйства.

С распадом СССР и возникновением независимого государства Таджикистан Министерство водного хозяйства было преобразовано в Министерство мелиорации и водного хозяйства Республики Таджикистан.

Третья глава работы называется "Развитие водного законодательства в Таджикистане в условиях государственной независимости". В первом параграфе диссертант рассматривает, вопросы преемственности норм и институтов водного права предыдущего периода. При анализе водного законодательства

(Водных кодексов республики 1974 г., 1993 г. и Водного кодекса Республики Таджикистан 2000 г.), автор пришел к выводу о значительном усовершенствовании современного законодательства, регулирующего водные отношения. Новое водное законодательство основывается на правовых принципах, в первую очередь на рациональном использовании водных ресурсов, а также реализации политики государства в данной области. Новое законодательство в порядке преемственности восприняло некоторые важные принципы предыдущего водного законодательства, проверенные временем и практикой и вполне приемлемые в новых социально-экономических условиях. Конечно, принципы претерпели некоторые изменения и дополнения в содержании, благодаря чему они нашли свое место в новом кодексе.

Второй параграф работы называется "Разработка и принятие новых правовых актов в области водного законодательства". Здесь автор обосновывает новые подходы законодателя к регулированию водных ресурсов страны. В частности, высказаны и научно аргументированы положения, согласно которым вода рассматривается как товар. В Водном кодексе, по мнению диссертанта, должен быть предусмотрен механизм взаимодействия не только внутригосударственных потребителей воды, но и пользователей водой на региональном уровне и даже глобальном. Регулирование этих проблем сегодня уже невозможно без учета интересов соседних государств.

В силу сказанного, законодательное закрепление регулирования водных отношений с водопользователями - соседними государствами, крайне актуально.

С потеплением климата и в связи с другими последствиями техногенных явлений, возникает необходимость разработки научно выверенной концепции природоохранных мероприятий вообще и охраны водных запасов в частности.

В третьем параграфе - "Проблемы совершенствования водного законодательства Республики Таджикистан"- излагаются реалии современного этапа развития страны, взаимодействие и взаимовлияние региональных и международных структур, ситуация при развитии глобализационных процессов и возможности таджикского общества в регулировании водных и иных ресурсов страны во благо таджикского народа. По мнению автора, Таджикистан должен разработать предложения законодательного характера по изменению статуса речных вод, квоту и механизмы использования вод, протекающих по его территории, исходя из национальных интересов. Для этого необходимо:

- изучить мировой опыт по правовому регулированию и распределению воды тех стран, которые находятся в верховьях рек;
- разработать формулы стоимости воды, в том числе вопросы ценообразования в отношении объема воды, в котором должны быть учтены как расходы и транзит, так и доход, который при использовании вод могло бы получить Таджикское государство;
- разработать новую концепцию Водного кодекса, в котором отразить сложившиеся в этой сфере новые отношения;
- все вопросы, касающиеся водных проблем решать путем проведения референдума или принятия решений высшим законодательным органом страны;
- убедить соседей - пользователей воды, что как сама вода, так и ее доставка имеют стоимость и что они должны платить за это, разрабатывая правовые основы данных отношений. Необходимо разработать единые подходы к определению стоимости оказываемых услуг по подаче воды, единые стандарты качества питьевой воды, дифференцированную схему платного водопользования для эффективного использования водных ресурсов для орошения, энергетики, хозяйственных и технических нужд в течение сезона, суток и т.д.;
- разработать план и программы по обмену воды на другие ресурсы или товары народного хозяйства;
- разработать программы по строительству и использованию ГЭС внутри страны, по решению проблем использования водохранилищ, продажи электроэнергии, воды; определить отрасли хозяйства, на развитие которых могли бы быть направлены доходы от использования электростанций;
- все вопросы, касающиеся водных проблем, решать путем проведения референдума или принятия решений высшим законодательным органом страны.

Более тесная интеграция центральноазиатских государств является залогом их экономического роста, который может быть достигнут благодаря развитию законодательного обеспечения

энергетического режима водных ресурсов, аккумуляцией и совместным использованием водных и других ресурсов.

Решение этих и других задач, связанных с водными ресурсами, повлияет не только на развитие экономики, но и на экологию региона, качество жизни, на более активную интеграцию стран региона в единое целое.

В заключении обобщаются основные выводы работы, даются практические рекомендации по совершенствованию водного законодательства страны.

По теме диссертации автором опубликованы следующие работы:

1. Солихов М.А. Некоторые проблемы проведения земельно-водной реформы на территории Северного Таджикистана до и после присоединения его к Таджикской ССР // Известия АН Республики Таджикистан. Сер.: философия и право. - Душанбе, 2006. - № 3-4. - С.95-102.
2. Солихов М.А. История развития нормативно-правовых актов об охране ирригационных систем и правилах водопользования на территории Таджикистана // Известия АН Республики Таджикистан. Сер.: философия и право. - Душанбе, 2007. - № 1-2. - С.219-224.
3. Солихов М.А. Перспективы развития водного законодательства Республики Таджикистан // Известия АН Республики Таджикистан. Сер.: философия и право. - Душанбе, 2008. - № 1. - С. 142-146.
4. Солихов М.А. Правовые проблемы воды и водопользования в истории таджикского общества // Актуальные проблемы развития законодательства РТ: История и современность. / Отв. ред. Менглиев Ш., Бурцев И.Б.-Душанбе, 2004. - Вып.4. - С. 13-20.
5. Солихов М.А. Значение Водного кодекса Республики Таджикистан и проблемы его дальнейшего совершенствования // Актуальные проблемы развития законодательства РТ: История и современность. / Отв. ред. Менглиев Ш., Буриев И.Б. - Душанбе, 2005. - Вып.5. - С.28-34.
6. Солихов М.А. Становление советской власти и проблемы водных отношений в БНСР // Актуальные проблемы государства и права / Отв. ред. Тахиров Ф.Т., Буриев И.Б.-Душанбе, 2006. - С.53-60.

7. Солихов М.А. Законодательные аспекты водного хозяйства Республики Таджикистан // Сборник научных работ преподавателей ГГКУ. -Душанбе, 2004. -С.238-240.

8. Солихов М.А. Становление и развитие водного права в Таджикистане // Сборник научных работ преподавателей ГГКУ. -Душанбе, 2004.-С.205-206.

Сдано в набор 18.10.2008 г. Подписано в печать 20.10.2008 г. Формат 60x84 'Д6. Тираж 100 экз.

Типография Министерства образования Республики Таджикистан г. Душанбе, ул. 1 -й проезд, Лахути 6,

СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

по праву и юриспруденции, автор работы: Солихов, Махмадулло Абдуллоевич, кандидата юридических наук

ВВЕДЕНИЕ.

ГЛАВА 1. ВОДНОЕ ПРАВО НА СОВРЕМЕННОЙ ТЕРРИТОРИИ ТАДЖИКИСТАНА ДО ОБРАЗОВАНИЯ ТАДЖИКСКОЙ АССР

§ 1. Доисламское (зороастрийское) водное право

§2. Мусульманское водное право

§3. Обычное право и правила назначения мирабов в Бухарском эмирате

§4. Водное право и законодательство на территории Северного

Таджикистана

§5. Водное законодательство Бухарской Народной

Советской Республики

ГЛАВА II. РАЗВИТИЕ ВОДНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ТАДЖИКСКОЙ АВТОНОМНОЙ РЕСПУБЛИКЕ И ТАДЖИКСКОЙ ССР

§ 1. Особенности становления водного законодательства в Таджикской автономной республике

§2. Совершенствование водного законодательства в Таджикской ССР

§3 Нормативно-правовые акты об охране ирригационных систем и органы управления водными ресурсами до обретения независимости Таджикистаном (1924-1991 гг.).

ГЛАВА III. РАЗВИТИЕ ВОДНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ТАДЖИКИСТАНЕ В УСЛОВИЯХ ГОСУДАРСТВЕННОЙ НЕЗАВИСИМОСТИ

§ 1. Преемственность норм и принципов водного законодательства предыдущего периода.

§2. Разработка и принятие новых правовых актов в области водного законодательства.

§3. Проблемы совершенствования водного законодательства Республики Таджикистан

ВВЕДЕНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

по теме "История становления и развития водного законодательства в Таджикистане"

I

Проблемы дефицита воды и в связи с этим доступа к ней требуют активного профессионального правового регулирования, являются одними из самых важных на современном этапе развития всего мирового сообщества¹.

Чистой питьевой водой в настоящее время, согласно данным ООН, не обеспечена большая часть населения земного шара. Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций на своей 58 сессии приняла специальную Резолюцию за № 217 и объявила 2005-2015 гг. международным десятилетием действий "Вода для жизни", что свидетельствует о чрезвычайной важности и актуальности правового регулирования водопользования, как в государственном, так и в межгосударственном масштабах. Одним из инициаторов принятия; Резолюции ООН

явился Таджикистан, который, объявив 2003 год — годом пресной воды, привлек внимание общественности к проблемам водных ресурсов. Республика Таджикистан - горная страна, но, несмотря на имеющиеся здесь огромные ресурсы воды, она не может самостоятельно решить проблемы ее доставки во все свои регионы. Причиной тому — наличие множества как внутригосударственных, так и внешнеэкономических правовых проблем, которые требуют безотлагательного решения. В силу сказанного регулирование и

1 Примерно 300 млн. человек в 26 странах в настоящее время страдают от дефицита воды. К 2050 г. примерно две трети населения планеты, проживающего в 66 странах мира, столкнутся с проблемой нехватки воды, утверждает П.Уотерс. См.: Уотерс П. Роль водного права в развитии стратегии интегрированного управления водными ресурсами // Международное и национальное водное право и политика. — Ташкент, 2001. — С.4. нормативно-правовое обеспечение водных отношений на современном этапе развития общества стали настоятельной необходимостью не только внутригосударственного права, но и права на региональном уровне. "Являясь одним из основных источников пресной воды в Центральной Азии, Таджикистан играет важную роль в обеспечении полного партнерства между соседними среднеазиатскими государствами в области использования и сохранения наших ценных ресурсов, особенно в периоды острой нехватки воды"², писал Президент республики Эмомали Рахмон.

Актуальность данной проблемы обуславливается и тем, что Таджикистан, являясь страной, расположенной в верховьях рек региона, в которых аккумулируется основная часть его водных ресурсов (около 60%), не может игнорировать интересы стран - потребителей этих вод, потому что такое игнорирование может привести к осложнению региональных отношений. Это вовсе не означает, что Таджикистан должен ради политических выгод отказаться от своих экономических интересов. Только с учетом, прежде всего, своих интересов, он должен выстраивать отношения с соседями, какими бы тяжелыми не оказались их последствия.

Всестороннее изучение водных ресурсов страны, научно обоснованное правовое регулирование вопросов, связанных со стоимостью, размещением и управлением ими, становятся в рыночных условиях актуальнейшей проблемой, правильному и профессиональному решению которой может содействовать в определенной степени изучение опыта водно-правовых отношений в историческом плане, т.е. становления и формирования правовых основ регулирования данных отношений в прошлом. Анализ практики таджикской государственности

2 Эмомали Рахмон. Из выступления 20 августа 2003 г. // Водные ресурсы Центральной Азии. - Душанбе, 2005. - Вып.2. январь-март. - С.2. в этом плане мог бы дать ключ к решению многих современных внешнеполитических и экономических проблем.

Актуализация проблем, связанных с водой, обусловлена и тем, что всегда следует помнить, что вода - это не только природное богатство, источник жизни, но это и природный ресурс, пользование которым требует наличия многих компонентов. Так, ежегодно для ремонта гидромелиоративных сооружений, дамб, плотин, восстановления разрушенных берегов, сел, дорог, проведения мероприятий по максимальному учету всех сопутствующих факторов при регулировании отпуска воды и т.д. требуются огромные материальные затраты, и все это должно быть урегулировано правом.

Необходимость решения проблем приоритетности использования воды в решении ирригационной или энергетической отраслей,³ также лежит в основе актуализации водных отношений в региональном-масштабе.

Таким образом, проблема, как с точки зрения теории, так и в практическом аспекте является весьма актуальной.

Прежде всего, следовало бы разработать нормативно-правовую базу регулирования водных отношений. Правовой основой регулирования водных отношений является конституционная норма, согласно которой земля, ее недра, вода и другие природные ресурсы находятся в исключительной собственности государства, которое гарантирует эффективное их использование в интересах народа⁴. Исключительная государственная собственность на воду был закреплен л

Мамбетов Б.Э. Улучшение регионального сотрудничества по управлению водными ресурсами в бассейне Аральского моря: потребности и альтернативы//МФСА - путь к региональному сотрудничеству. Душанбе, 2003. -С.34. Конституция Республики Таджикистан. -Душанбе, 2003. -Ст. 13. и в предыдущих конституциях Таджикской ССР, от 1931г., 1937г. и 1977г⁵.

С точки зрения юриста, основные проблемы этого раздела законодательства состоят в определении прав и обязанностей (каковы объемы ресурсов и кто имеет право ими пользоваться), справедливое и разумное введение в

оборот пресноводных запасов (если невозможно удовлетворить все требования, то кто имеет право и на какое количество или качество ресурсов), организационные механизмы (кто несет ответственность за реализацию или наблюдение за выполнением законов), распределение между потребителями и видами водопользования, согласование, предотвращение и разрешение споров (вопросы осуществления деятельности и соответствующей ответственности) и др. В этой связи ретроспективный анализ истории развития водно-правовых отношений может служить одним из важнейших методов выявления путей и способов разрешения современных проблем, в этой сфере, что и явилось основой выбора темы для исследования.

Степень изученности проблемы. Проблемы водно-правовых отношений, их появление и формирование в истории таджикского общества еще не было в комплексе предметом специального изучения. Конечно, отдельные аспекты водных проблем исследовались историками, правоведами и востоковедами, в частности историками В.В.

5 Соответственно ст.23-26 Конституции Таджикской ССР от 1931г//Съезды Советов в документах 1917-1937гг. - М.,1965, т.4. -С.684-687.; ст.6 Конституции Таджикской ССР от 1 марта 1937г. -Сталинобод, 1948. -С.6.; и ст.11, Конституции Таджикской ССР от 7 октября 1977г. -М.,1977. -С.9.

Бартольд, Кисляковым, А. Маджлисовым⁶, Б.И.Искандаровым, М.Р.Рахимовым⁷.

Из историко-правоведческих трудов здесь следует назвать работы А.А. Гордиенко⁸, Ф.Т. Тахирова⁹, И.Б. Буриева,¹⁰ И.Д.Сафарова¹¹, А.Г.Халикова¹² других, в которых правовые проблемы водопользования так или иначе затрагивались в общем контексте их исследований. Однако, специальных исследований, посвященных истории развития водного законодательства в отечественной юридической науке нет.

Проблемы кодификации водного законодательства Союза ССР и союзных республик, в том числе Таджикской ССР были предметом исследования ученых, таких как Г.А. Аксененко¹³, В.И.Корецкого¹⁴, З.М. Ратиани¹⁵ Х.С.Сулайманова¹⁶ и др. Единственная диссертационная

6 Маджлисов А. Аграрные отношения в Восточной Бухаре в XIX-начале XX вв. -Душанбе;-Алма-Ата, 1967.

7 Рахимов М.Р. Земледелие таджиков бассейна р. Хингоу в дореволюционный период (историко-этнографический очерк).-Сталинабад, 1957.

8 Гордиенко А.А. Создание народно-советского государства и права и их революционно-преобразующая роль в Хорезме и Бухаре. -Ташкент, 1959. -199 с.

Тохилов Ф.Т. Инкишофи хукук дар Тоҷикистон. -Душанбе, 1994.

10 Буриев И.Б. Действие мусульманского права в дореволюционном Таджикистане (VIII - начало XX вв.). -Душанбе, 1999. -206 с.

11 Сафаров И.Д. Правовая система государства Саманидов (IX-X вв.). -Душанбе, 1999.-198 с.

I л

Халиков А. Экологическое право и право водопользования древних таджиков//Учебное пособие. -Душанбе., 2004.

II

Аксененок Г.А. О проблемах кодификации водного законодательства Союза ССР и союзных республик // Государство и право. -М., 1961. -С.36-40.

14 Корецкий В.И. О структуре и содержании республиканских водных кодексов // О научных основах кодификации водного законодательства Союза ССР и союзных республик (Тезисы докладов). -М.,1961. -С.54.

5 К вопросу о кодификации общесоюзного и республиканского водного законодательства // О научных основах кодификации водного законодательства Союза ССР и союзных республик (Тезисы докладов). -М.,1961.

16 Сулайманова Х.С. О вопросах кодификации водного законодательства в Узбекской ССР // О научных основах кодификации водного законодательства Союза ССР и союзных республик (Тезисы докладов). -М.,1961. работа, посвященная проблемам права сельскохозяйственного

1 «у водопользования в Таджикской ССР, защищено Р.Д. Джабборовым .

Таким образом, значение проблемы водных отношений и их неизученность правовой наукой свидетельствуют об актуальности анализа данного вопроса. Важность темы и глубокое изучение источников и специальной литературы и дали основание для проведения настоящего диссертационного исследования.

Объект исследования составили общественные отношения, связанные с регулированием, распределением и водопользованием в Таджикистане, историко-правовые аспекты отношения водопользования в Республике Таджикистан.

Предметом исследования являются анализ законодательства, источников права исторического и современного Таджикистана, связанные с регулированием водопользования и водных отношений.

Цели и задачи исследования. Главной целью настоящей диссертации является выявление особенностей становления и развития водного права в Таджикистане: исторический опыт развития правового-регулирования водных отношений; основные этапы его развития, преемственность и новизна водного законодательства Республики Таджикистан в условиях государственной независимости. Исходя из этих целей, были поставлены следующие задачи:

-проанализировать этапы становления и развития водного права в дореволюционном Таджикистане;

- выявить особенности развития водного права;

-изучить роль и значение предыдущих источников права, регулирующих водные отношения;

17 Джабборов Р.Д. Право сельскохозяйственного водопользования в Таджикской ССР. Дисс. канд. юрид. наук. - М.,1965.

-определить вопросы преемственности и новизны в водном законодательстве Республики Таджикистан;

-обосновать проблемы и перспективы развития водного законодательства Республики Таджикистан с учетом ее географического, геополитического фактора и развития глобализационных процессов в регионе и в мире.

Теоретическую основу исследования составили общие теоретические и историко-правовые положения, содержащиеся в трудах С.С. Алексеева, В.В. Бартольда, Р. Давида, И.А. Исаева, В.ИТ. Лазарева, А. Массэ, К. Маркса, М.М. Муллаева, В.С. Нерсисянца, А. П. Петрушевского, Л.Р. Сюкияйнена, Ф. Тахирова, М.С. Хайдаровой, С.В. Юшкова, С.Л. Явича и др.

Методологической основой диссертации стали законы и категории диалектики, метод познания и его составные элементы: ^ анализ, синтез, аналогия и сравнение, единство теории и практики, необходимость учета общего и особенного при изучении правовых, явлений. Широко использованы исторический, сравнительно-правовой методы. Таким образом, в работе использованы как общенаучные, так и специальные частно-научные методы исследования, которые позволили решить поставленные в диссертации задачи.

Источниковедческая база диссертации. Следует отметить, что при анализе опыта правового регулирования водных проблем в истории Таджикистана источниками являются не только священные книги "Авесто" и "Коран", другие источники мусульманского права, но и нормы обычного права. Особо необходимо подчеркнуть значение трактата "О должностях и лицах, имеющих к ним касательство"¹⁸, на

1Я

Приложение о должностях и лицах, имеющих к ним касательство//Мирза Бади Диван. Маджма ал-аркам (Предписание фиска). Приемы документации в ХУШв./Введение, перевод и приложение А.Б. Вильдановой. -М.,1981. страницах которого раскрываются многие вопросы, касающиеся воды и водных отношений.

В последнее время, с провозглашением 2003 года Годом пресной воды, начал выходить региональный научно-практический журнал "Водные ресурсы Центральной Азии". Под эгидой ООН, региональными и национальными организациями и государствами, стали проводится научные и научно-практические конференции, материалы которых использованы в диссертации при анализе водных отношений в Таджикистане.

Что касается советского периода истории Таджикистана, то источниками для изучения проблемы служат архивные материалы, нормативные источники, прежде всего, первые декреты о земле, * государственных и общественных мероприятий по восстановлению ирригационной системы и другие законодательные акты Советской; власти.

В диссертационной работе использованы материалы фондов Центрального государственного архива Республики Таджикистан. Особо ценными стали документы, хранящиеся в фондах Государственного архива Республики Таджикистан, касающиеся деятельности органов управления водными объектами. Благодаря этому в научный оборот введены ценнейшие нормативно-правовые акты, которые до сих пор не были предметом изучения. Работа с материалами архивных фондов показала, что многие интересные документы, относящиеся к правовому регулированию водных отношений, оставались до нынешнего времени необработанными и широко неизвестными. С некоторыми уникальными материалами можно было познакомиться ранее в работах академика Ф. Тахирова. Сложность обработки архивных материалов связана с тем, что во многом трудно определить дату их принятия, является ли документ проектом или действующим в тот момент правовым актом и т.д.

Интересные научные положения и выводы имеются в официальных материалах первых послереволюционных десятилетий.

Научная новизна диссертационной работы состоит в том, что она является по существу, исследованием, всецело посвященным вопросам истории возникновения и развития водного права и законодательства Таджикистана. В ней в комплексе раскрываются вопросы развития и действия водного законодательства советского и постсоветского периода. Впервые изучено и проанализировано автором соотношение нового и старого в действующем Водном кодексе Республики Таджикистан. В диссертационной работе проводится мысль о том, что современная наука должна изучать и дать ответы на поставленные общественными интересами таджиков вопросы о признании за водой качества товара, учета национальных интересов и экономической, выгоды при решении водных отношений с другими государствами.

Автором диссертации впервые поэтапно ставятся и решаются вопросы особенностей развития водного права и законодательства в Таджикистане.

На защиту выносятся следующие основные выводы:

1. Вода - это природное благо, которое имеет важнейшее значение для Таджикистана и которое требует правового регулирования с учетом норм международного и национального права.
2. История становления и развития водного права на территории Таджикистана показывает, что отношение к воде в начале было сакрализованым, вода служила мерилем истины, отделения правового от неправового. Постепенно такое отношение трансформировалось в правовые отношения.
3. Источниками правового регулирования водных отношений в процессе исторического развития региона являлись нормы зороастрийского (Авеста), мусульманского (Коран и сунна и других источников), обычного права (правовые обычаи).
4. На определенных этапах развития государственных образований в Центральной Азии распорядителями воды были высшие должностные лица, начиная от аталыка и кончая низшими чинами, в частности чиновники бухарской администрации, правовой статус которых на основе исторических источников представлен в диссертации.
5. Вода в дореволюционном Таджикистане являлась предметом частной собственности, право на нее продавалось, передавалось с землей или без нее, о чем свидетельствуют архивные материалы (ЦГА Республики Таджикистан), а также исторические источники.
6. Советская власть ввела новые принципы регулирования водных отношений, превращая воду в исключительную государственную собственность, что нашло отражение в конституциях, кодексах и других нормативно-правовых актах.
7. Воды, находящиеся в пределах государственных границ Таджикистана, можно определять как природные запасы, как самостоятельное материальное благо и товар, использование которых поддается целенаправленному и контролируемому правовому регулированию. Именно превращение воды в товар может стать в ближайшем будущем основой экономического развития Республики Таджикистан.
8. Правовое регулирование водных отношений в условиях независимости Таджикистана должно учитывать принципы приоритетности использования воды в питьевых и бытовых нуждах, платности и экономических интересов.

9. Понятие водопользования можно определить как совокупность юридических норм, регулирующих отношения по использованию природных запасов воды, находящихся в исключительной собственности государства.

10. Предлагается принятие региональной или международной конвенции, которая могла бы установить новые принципы в водных отношениях.

Теоретическая и практическая значимость исследования определяется постановкой и решением весьма актуальной проблемы — становления и развития водного права в Таджикистане. Выводы, содержащиеся в работе по проблемам водного права, его развития, значительно восполняют тот пробел, который имеется в историко-правовой литературе. Основные положения и фактический материал могут быть использованы в процессе дальнейшего изучения историко-правовых и других проблем водного права и законодательства.

Анализ имеющегося материала и практического опыта его применения может быть учтен и использован законодательством Республики Таджикистан в ходе правотворческого процесса, а также при совершенствовании водного законодательства страны.

Выводы диссертации представят интерес при написании учебников по истории права, в процессе преподавания курса истории права и государства Республики Таджикистан и сопредельных стран, а также для экологического, природоохранного права, спецкурсов по истории развития водного права.

Апробация результатов исследования. Диссертация обсуждена, одобрена и рекомендована к защите на заседании Отдела истории государства и права Института государства и права Академии наук Республики Таджикистан. Основные положения и выводы диссертации изложены в выступлениях на конференциях молодых ученых Республики Таджикистан (1998-2008гг.), молодых ученых Академии наук Республики Таджикистан (2007г.), апрельских конференциях Государственного коммерческого института Таджикистана (1999-2008гг.), в опубликованных статьях и тезисах, а также в докладах на международных семинарах.

ВЫВОД ДИССЕРТАЦИИ

по специальности "Теория и история права и государства; история учений о праве и государстве", Солихов, Махмадулло Абдуллоевич, Душанбе

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В ходе исследования проблем развития водного права

Таджикистана автором сделаны следующие выводы:

1. Всестороннее изучение водных ресурсов страны, научно обоснованное правовое регулирование вопросов, связанных со стоимостью, размещением и управлением ими, становятся в рыночных условиях актуальнейшей проблемой, правильному и профессиональному решению которой может содействовать в определенной степени изучение опыта водно-правовых отношений в историческом плане, т.е. становление и формирование правовых основ регулирования данных отношений в прошлом.

2. Таджики имеют богатый опыт регулирования водных отношений как посредством обычаев, правовых традиций, так и нормативно-правовых источников зороастрийского, мусульманского и позитивного права. Как показали исследования Авесты, Бундахишна и других древнейших источников, взгляды и оценка воды менялись по мере развития общества и усложнения правового регулирования водных отношений. Отношение к воде вначале было сакрализованым, вода была мерилем истины, отделения правового от неправового. Постепенно такое отношение трансформируется в нормальные правовые отношения, отношения собственности и т.д.

3. В мусульманском праве уделяется значительное место проблемам определения правового положения воды и регулирования водных отношений. Ислам возник в Аравии, где наиболее остро ощущается нехватка воды, поэтому в мусульманском праве мы находим как общие принципы, так и решения конкретных проблем водного права.

Проблемы водного права (ширб. - М.С.) занимают особое место в мусульманско-правовой доктрине и практике водопользования. Мусульманские юристы, проводя анализ водных отношений, сделали попытку определить правовое положение вод по источникам. Основываясь на этом, ханафитская школа разделяет воду в зависимости от ее использования и принадлежности на четыре вида: вода морей и больших рек; вода рек и каналов, составляющая общую собственность; вода каналов и арыков, составляющая частную собственность; отдельные

мелкие озера и реки, находящиеся на территории частных владений, становились ее собственностью; вода, хранящаяся в сосуде.

4. Еще в IX в. при наместнике Хорасана Абдулле ибн Тахире (830-844 гг.) был выработан свод правил "Китаб ал-куний"¹, регулирующий водные отношения. Нормы этого кодекса в течение более тысячи лет, до установления русской власти в Туркестане регулировали водные отношения. Поскольку в рассматриваемом регионе было распространено и действовало ханафитское направление мусульманского права, то это течение никак не могло игнорировать традиционные нормы местного обычного права и вместе с нормами мусульманского права они составляли основное содержание названного выше свода в области водного права. В досоветском Таджикистане вопросы использования водных ресурсов издавна регулировались нормами мусульманского и обычного права, в частности на территориях нынешнего Таджикистана как показывает практика водопользования аналогичное применение их сохранялись и в поздний период. Нормы мусульманского и обычного водного права, являясь основным источником права того периода, устанавливали

1 Книга о кяризах (подземных каналах) - это буквальный перевод данной книги, но правила, установленные в ней, использовались вообще в отношении всякой воды. -М.С. основы регулирования водных отношений, основные принципы деятельности чиновников, связанных с контролем и распределением водных ресурсов.

5. В определенные этапы развития государства в Средней Азии распорядителями воды являлись самые высшие должностные лица государства. Так, при Аштарханидах и первых мангытских эмирах Бухары каждый государственный чиновник, управляя вверенной ему административной единицей, занимался также распределением водой определенной части населения, что говорит о высоком статусе таких отношений.

Важнейшим источником по проблемам регулирования водно-правовых отношений является трактат под названием "Приложение о должностях и лицах, имеющих к ним касательство"¹. При ограниченности водных источников и водных ресурсов в эмирате еще в XVII-XVIII вв. государство разрабатывало новые правила и централизованно регулировало объемы воды при распределении.

Такое скрупулезное и тщательное распределение воды, контроль за этим со стороны чиновников, вовлечение самых высоких должностных лиц государства для ее управления и распределения является свидетельством остроты правового регулирования водных отношений в Бухарском эмирате, что ещё раз подчеркивает роль и значение права в жизни общества и государства. Вода в дореволюционном Таджикистане продавалась и передавалась с землей или без нее, т.е. являлась объектом частной собственности.

6. Создание Туркестанского генерал-губернаторства усилило процесс перехода воды и земель в частную собственность. Анализ водно

1 Мирза Бади Диван. Маджма ал-аркам (Предписание фиска). Приемы документации в XVIII/Введение, перевод и приложение А.Б. Вильдановой. —М., 1981. правовых отношений, дефицит водных ресурсов и возникающие споры по поводу водопользования между населением и администрацией края привели к выработке и введению "Временных правил по ирригации Туркестанского края" (1877 г.), согласно которым, русская власть получила право наблюдения и контроля за распределением воды и ее транспортировкой, хотя возникавшие споры должны были разбираться непосредственно местными казнями. 2 августа 1888 года была издана Инструкция "О правах и обязанностях ирригационных чинов, уездных начальников, арык-аксакалов и мирабов по заведыванию ирригацией в Туркестанском крае". В ней восполнялся пробел, существующий в законодательстве об источниках содержания оросительной системы Туркестанского края, ежегодной очистке и ремонте каналов.

7. Проведя анализ законодательства и принятых разных подзаконных актов Советской власти по вопросам водных ресурсов, охране и их рациональному использованию, необходимо отметить, что в деле реализации водного права огромную роль играл созданный центром орган, ведающий этими вопросами. Еще с первых дней своего существования Советская власть понимала, что, не решив вопросы земли и воды, не упорядочив вопросы собственности на них, нельзя привлечь на свою сторону огромную массу крестьянства и рабочих, укрепить свою позицию.

Поэтому вопросам правового урегулирования водных и земельных отношений, их управлению придавалось в СССР огромное значение. Высшие органы государственной власти и управления Таджикской АССР и Таджикской ССР

также уделяли особое внимание вопросу налаживания ирригационных работ, созданию ирригационных систем, правилам водопользования на территории республики.

Таким образом, руководство бывшего Союза ССР и Таджикистана, преодолевая нищету, разруху, последствия гражданской войны, одновременно в течение короткого времени смогло принять и пополнить нормативно-правовую базу разрешения земельно-водных споров, создало для этого комиссию, то есть как в теории, так и на практике Советская власть показала свою заинтересованность в решении насущных проблем трудового народа и развитии народного хозяйства страны.

Советская власть внесла новые принципы в регулирование водных отношений, превращая воду в исключительную государственную собственность;

8. Управление водным хозяйством, как Союза ССР, так и Таджикистана претерпевало изменения так часто, что не могло ни сказываться на развитии отрасли. Водный кодекс Таджикской ССР 1974 г. исходя из компетенции Союза ССР, разграничивал компетенции Таджикской ССР в области регулирования водных отношений.

Характеризуя данный кодекс, следует отметить, что сформулированная система общих принципов водопользования, определение видов водопользования, установление правил получения разрешения до строительства от органов охраны водных объектов, установление меры ответственности за нарушение водного законодательства являлись достижениями правовой науки в области регулирования водных отношений советских времен.

9. После обретения Таджикистаном независимости республика приступила к совершенствованию водного законодательства, а также водных отношений с соседними государствами совершенно на иных правовых и экономических основах.

Водно - правовое законодательство в условиях независимости Таджикистана определило принципы приоритетности использования воды в питьевых и бытовых нуждах, платности и экономических интересов; требование нового принципа вододеления и увеличения доли Таджикистана при вододелении - необходимое условие развития, как сельского хозяйства, так и промышленности страны; Таджикистан должен исходить из принципа: вода - является товаром во внешнеэкономических отношениях.

10. Правовыми и экономическими основами новых отношений для Таджикистана должны стать равноправное партнерство с соседними государствами, правовое оформление механизма долевого участия в содержании, ремонте, берегоукрепительных мероприятиях, последствиях водных разрушений и других, связанные с хранением и доставкой воды рек, получении компенсации за недополученную выгоду от поддержания ирригационного режима водохранилищ.

11. Следует определить воды как находящиеся в пределах государственных границ Таджикистана природные запасы, выступающие самостоятельным материальным благом и товаром, использование которого поддается целенаправленному и контролируемому регулированию. Именно превращение воды в товар может стать в ближайшем будущем основой экономического развития Республики Таджикистан, что требует подробной и четкой правовой регламентации. В этой связи, понятие водопользования нужно определить как совокупность юридических норм, регулирующих отношения по использованию природных запасов воды, состоящих в исключительной собственности государства.

12. Предлагается принятие региональной или международной конвенции, которая могла бы установить новые принципы в водных отношениях.

Таким образом, в ходе длительного развития в течение более 65 лет управление водными ресурсами прошло несколько этапов, которые начались с создания отдельного управления, дойдя до статуса самостоятельного министерства, что говорит, о том, что отрасль является одной из важнейших составляющих народно - хозяйственной системы жизнедеятельности современного Таджикистана.

Таджикистан - горная страна, что означает строительство дорог, водные отношения, ирригация, гидроэнергетика для него являются судьбоносными. Проблемы водных отношений могут быть оптимально урегулированы, только при наличии развитого законодательства в этой сфере, которое удовлетворяет современные требования и учитывает национальные интересы таджикского общества.

Накопленный исторический и практический опыт, а также действующее законодательство Республики Таджикистан, научные разработки вопросов правового регулирования водопользования являются важнейшим условием дальнейшего совершенствования, как внутригосударственного законодательства, так и международного права в области регламентации водных отношений.

БИБЛИОГРАФИЯ ДИССЕРТАЦИИ

«История становления и развития водного законодательства в Таджикистане»

1. Нормативные источники
2. Конституция Бухарской Народной Советской Республики. -Бухара, 1922.
3. Конституция Республики Таджикистан. -Душанбе, 2003.
4. Водный Кодекс Республики Таджикистан от 29 ноября 2000 г. // Ведомости Маджлиси Оли Республики Таджикистан. -2000. -№11. — С.157-183.
5. Водный кодекс Таджикской ССР.-Душанбе, 1974.
6. Водный Кодекс РСФСР.-М.: Юридическая литература, 1972.
7. Водный Кодекс Российской Федерации // Сборник кодексов Российской Федерации. -М.,1999. -Кн.3. -С.97-156.7. СП СССР, 1959,№17,ст.135.
8. Сборник важнейших декретов, постановлений и распоряжений Туркестанской АССР за 1917-1922 гг., №92. -Ст.75.
9. Сборник декретов, распоряжений и постановлений Туркестанской АССР. -Ташкент, 1921. -№13. -Ст. 125.
10. Сборник документов по водному законодательству Таджикистана (1924-1959 гг.). -Душанбе: Изд.-во ТГУ, 1959.
11. Свод законов Российской империи. 1912. Т.9. -С.427-457.
12. Сборник Узаконений РСФСР, 1919, №19, ст.231.
13. Хронологический перечень законов Союза ССР. Изд. Советское законодательство, 1935.
14. Авесто / Перевод и исследования Чалила Дустхох. -Душанбе: Конуният, 2001. -792 с. (на тадж.яз.)
15. Ал-Бухори. Сахех; ал-Бухори / Пер. М.Умарова и Ф.Бобоева. -Душанбе, 2005. -Т. 1.-524; Т.2.580. (на тадж.яз.).
16. Коран / Пер. И.Ю. Крачковского. -М., 1963. -824 с.
17. Коран / Перевод смыслов и комментарии Иман Валерии Пороховой. Изд.-е 4. Дамаск, 1420 (хиджры). -797 с.

Солихов, Махмадулло Абдуллоевич

Душанбе

2008

кандидата юридических наук

12.00.01