

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего
профессионального образования
«Амурский государственный университет»

Кафедра Конституционного права

УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКИЙ КОМПЛЕКС ДИСЦИПЛИНЫ

Правовая система КНР

Основной образовательной программы по специальности 030501.65 – юриспруденция

Благовещенск 2012

УМКД разработан старшим преподавателем Кичигиным Сергеем Анфиногеновичем, старшим преподавателем Кокамбо Юлией Дмитриевной

Рассмотрен и рекомендован на заседании кафедры

Протокол заседания кафедры от «3» сентября 2012г. № 1

Зав. кафедрой  С.В. Чердаков

УТВЕРЖДЕН

Протокол заседания УМС 030501.65 – юриспруденция

От «12» октября 2012г. № 2

Председатель УМСС  С.В. Чердаков

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

ВСНП – Всекитайское собрание народных представителей.
ПК – Постоянный комитет ВСНП.
ЦВС – Центральный военный совет
ОПГП – Общие положения Гражданского права.
КР – Китайская республика.
СНП – совет народных представителей.
КПК – Коммунистическая партия Китая.
НПКСК – народный политический консультативный совет Китая.

ВВЕДЕНИЕ

С 1993 года в образовательную программу подготовки юристов в Амурском государственном университете введен спецкурс «Правовая система КНР». Изучение правовой системы Китайской Народной Республики имеет для дальневосточников, учитывая растущие экономические связи с этой страной важное теоретическое и практическое значение. Изучение этого предмета является необходимым компонентом подготовки юристов вузах. При изучении правовой системы КНР следует учитывать ее характерные особенности. Они связаны со своеобразием исторического развития Китая, культурной многовековой традицией, существенно отличающейся от европейской. На особенности формирования правовой системы КНР, повлияла гражданская война, длившаяся несколько десятилетий и тот политико-правовой режим, который сложился в КНР после 1949 г. Следует учитывать и влияние на формирование правовой системы КНР советского опыта. К особенностям современной правовой системы Китая следует отнести отождествление политики и права и до определенной степени отрицание самостоятельной ценности последнего. До сих пор в КНР распространено понимание права лишь в качестве совокупности административных и уголовных законов. Становление современного китайского права процесс весьма противоречивый, право еще не стало в полной мере важнейшим регулятором общественных отношений.

Этому мешает как влияние партийности идеологии, так и старокитайской правовой традиции. Право в КНР и в современный период используется как важный инструмент достижения политических целей. Вместе с тем нельзя не обратить внимание в процессе изучения китайского права, на то что проводимые в стране экономические и политические реформы требовали в частности использование его как инструмента в достижении политических целей.

Следующий период изучения китайского права: конец 70-х - первая половина 80-х гг., связанных с новым курсом китайского руководства на проведение экономических и социально-политических реформ. Этот период характерен меньшим использованием права в политических целях и большим прагматизмом. Современный период развития правовой системы КНР интересен прежде всего высокой динамикой изменений, особенно в экономической сфере, постоянной корректировке гражданского и уголовного кодексов, отмене законов, ставших устаревшими после изменений в социальной и экономической сферах в 80-90-е гг. Можно также отметить особенности трактовки китайских правоведов прав человека, в том числе таких основополагающих, как право на жизнь и свободу, противопоставление коллективных и индивидуальных прав, при явном приоритете первых. Изменение в экономической и социальных сферах в меньшей степени отражаются на политической и правовой системах, сохраняющих свою специфичность. Это вносит дополнительные проблемы в изучение и преподавание этой дисциплины.

Изучить структуру китайского права и ее основные особенности.

1. рассмотреть эволюцию современной системы КНР.
2. Концентрировать внимание на наиболее актуальных для российских граждан и организаций различиях в правовых системах России и Китая.
 1. их на практике.

1. ЦЕЛИ И ЗАДАЧИ ОСВОЕНИЯ ДИСЦИПЛИНЫ

Изучение правовой системы Китая имеет важное значение для понимания особенностей социально-экономического и политического развития этой страны. Расширение связей между КНР и Россией в экономической и культурной сферах и необходимости изучения законодательства этой быстро развивающейся державой. Правоведы неоднократно отмечали эффективность и гибкость китайского законодательства, являющимся одним из факторов способствующих подъему экономики. Опыт КНР в этой сфере имеет для России и особенно для Дальнего Востока не только теоретическое, но и практическое значение. Предлагаемая программа курса «Правовая система КНР» предназначена для студентов юридического факультета АмГУ. Цель преподавания курса «Правовая система КНР» - дать студентам знание основ китайского законодательства, необходимых для сотрудничества в теоретических и практической сферах.

Задачи дисциплины:

3. Показать историю развития и становления государства и права в Китае.
4. Раскрыть основные принципы китайского права.
5. Изучить структуру китайского права и ее основные особенности.
6. рассмотреть эволюцию современной системы КНР.
7. Концентрировать внимание на наиболее актуальных для российских граждан и организаций различиях в правовых системах России и Китая.

2. МЕСТО ДИСЦИПЛИНЫ В СТРУКТУРЕ ООП ВПО

Учебный курс предусмотрен учебным планом специальности Юриспруденция и относится к циклу дисциплин специализации (СД,ДС.Ф.6). Теоретическим фундаментом для его изучения являются такие дисциплины как «Теория государства и права» и «Конституционное право РФ», «Конституционное право зарубежных стран».

3. ПЕРЕЧЕНЬ ОСНОВНЫХ УМЕНИЙ И НАВЫКОВ, ПРИОБРЕТАЕМЫХ СТУДЕНТАМИ ПРИ ИЗУЧЕНИИ ДИСЦИПЛИНЫ

2. Навыки сравнительного анализа (эволюция китайского права, его характерные черты, практическая значимость в современных условиях).

3. Умение выявлять и сопоставлять особенности, общие черты и различия в правовых системах КНР и России.

4. Навык работы с монографической и периодической литературой по проблемам курса, умение ее синтезировать и обобщать.

5. Умение на основе теоретических знаний в реальных жизненных ситуациях использовать их на практике.

6. Знание основных положений законов и других нормативно-правовых актов КНР.

4. СТРУКТУРА И СОДЕРЖАНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

№	Тема	Лекции (час)	Практические занятия (час)	Самостоятельная работа
1.	Предмет курса «Правовая система КНР»: а) предмет курса; б) особенности курса.	2	-	2

2.	Возникновение и развитие правовых учений в Китае: а) конфуцианство; б) легизм.	2	2	4
3.	Правовая система Китая в первой половине XX века: а) правовая система начало XX века; б) правовая система китайской республики до 1949 г. в) формирование правовой системы в КНР.	4	2	4
4.	Политико-правовой режим КНР: а) конституция КНР; б) система органов государственной власти КНР; в) партийная система КНР и право.	2	-	4
5.	Правовой статус личности: а) права и свободы граждан КНР; б) режим иностранцев в КНР.	2		4
6.	Гражданское право КНР: а) гражданское право и китайское общество в 60-80-х годах; б) структура гражданского права; в) особенности формирования гражданского права в период реформ 80-90-х годов; г) систематизация гражданского права КНР.	4	2	4
7.	Гражданско-правовые аспекты статуса субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности в КНР в 80-90-х г.г.: а) особенности современной китайской экономики; б) субъекты хозяйственной и предпринимательской деятельности.	4	2	4
8.	Договорные формы организации экономических отношений в КНР: а) хозяйственные договора; б) договорные формы хозяйствования в промышленности; в) договор подряда в сельском хозяйстве.	2	2	4

9.	Уголовное право КНР: а) становление и особенности уголовного права в Китае; б) уголовное законодательство в 60-80-е гг.; в) современное уголовное законодательство в КНР.	4	2	4
10.	Судебная система в КНР: а) формирование судебной системы в Китае и ее особенности; б) современная система КНР и ее эволюция.	2	2	4
11.	Административное право КНР: а) субъекты административного права; б) административно-правовой статус граждан КНР; в) административная ответственность.	2	2	4
12.	Правовая система Китайской республики (Тайвань) а) политический режим; б) правовая система.	2	-	4
	Всего	32	16	46

5. СОДЕРЖАНИЕ РАЗДЕЛОВ И ТЕМ ДИСЦИПЛИНЫ

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ЛЕКЦИЙ

Тема 1. Предмет курса правовая система КНР.

1. Особенности правовой системы КНР.
2. Основные этапы истории Китая.
3. Экономическое и политическое развитие КНР в 50-90 гг. XX в.

1. Особенности правовой системы КНР.

Изучение политической и правовой системы КНР представляет особый интерес для российских обществоведов. Для дальневосточного региона это актуально вдвойне, учитывая его геополитическое положение и экономические связи с КНР. Рост влияния Китая в приграничных районах России, увеличение численности китайских граждан на нашей территории делает жизненно необходимыми изучение китайского права, политической системы, истории этого государства. Китайское право имеет ряд особенностей, вытекающих из отождествления политики и права, и отрицание самостоятельной ценности последнего, в понимании права лишь в качестве совокупности административных и уголовных законов. Это объясняется как особенностями политической истории Китая последних пятьдесят лет, так и старокитайской правовой традицией. Первые десятилетия существования КНР право рассматривалось как инструмент классового господства, политика подменяла закон, существовал и существует приоритет государства над правом. Известный теоретик китайского права Сунь Гохуа утверждал, что выпячивание волевых начал в праве способствовало «игнорированию таких важнейших функций права, как разрешение противоречий внутри народа, развитие социалистической демократии, стимулирование социального и культур-

ного развития общества». Право используется как инструмент достижения политических целей. Еще одной особенностью следует считать то, что китайские законы в значительной степени регулируют только основные принципиальные вопросы, частности решаются путем издания инструкций административными органами в центре и на местах. Кроме того в законодательстве Китая существенную роль играют нормы, которые характеризуют как символические. Оправданность их наличия в конституционном праве, в других областях права объясняется различием между задачами возлагающимися на нормы права и возможностью их реализации. Это сохраняет в китайском праве непропорционально большую долю политического элемента, велико и влияние старокитайской правовой традиции. Как утверждает советский правовед Э. Имамов, в Китае исторически не стремились к достижению объективизированной завершенности взаимодействия политики и права в виде закона: там просто не усматривали в нем особой ценности. В Китае право в большей степени тяготело к нравственности и другим духовным категориям. Соотношение с ними давало результат в виде правосознания. Поэтому применение в конфликтной ситуации политики означало обращение к правосознанию как выражению соотношения права с нравственностью, а носителем правосознания выступала определенная личность. Отсюда вера в непогрешимость и эффективность правления посредством гуманной личности, имеющая и в современном Китае важное значение. Не менее важным для китайского права является традиция. Первоначально вообще считалось, что в взаимовлиянии закона и традиции именно она играет решающую роль в установлении справедливости. Влияние этого ощущается и в современном законодательстве, а также в сохранении значительных регулятивных возможностей неюридического права. Это объясняется китайскими правоведами тем, что правовые нормы и институты, регулирующие общественные отношения особенно в экономической сфере, часто не совпадают, что делает возможным использования традиционализма (морали), с этим же связано сохранение в китайском праве принципов и традиций коллективной ответственности, а так же моральной ответственности как отдельного человека так и коллектива. Вопросы ответственности в праве органически взаимосвязаны с проблемой прав и свобод. Конституция КНР декларирует основные права и свободы человека и гражданина. После периода «культурной революции», с ее борьбой против «прав» и объявившей права человека «предметом роскоши и драпировкой капитализма», власти стали призывать к уважению прав и свобод. Официально было заявлено, что «полное обладание правами человека представляется идеалом к которому стремится человечество». При этом некоторые китайские правоведы до сих пор утверждают о том, что социалистическая и буржуазная трактовка прав человека несовместима. При этом выделяются два подхода к правам человека: западный и социалистический, а так же два производных от первых международный, реализованный в международном праве и международных договорах и во многом являющийся результатом компромисса, а так же распространенный в развивающихся странах и учитывающий особенности той или иной страны. Коллективные права граждан имеют приоритет перед индивидуальными. Различная трактовка прав человека объясняется и особенностями культурных традиций и ценностей, идеалов. В Китае человек не мыслится вне присущего ему морально-этического долга, вне ориентации на человеколюбие и взаимопомощь, эта идея способствовала формированию единства нации, но она же подавляла автономную активность индивида. Самовосприятие личности, его прав и обязанностей, было и остается во многом иным, чем на Западе. Даже в таких основополагающих понятиях как право на жизнь и свободу, различие трактовок весьма существенно. Так, например, реализация права на свободу в западном понимании в Китае часто вызывает осуждение, рассматривается как нарушение общественно признанных норм и правил. Среди прав, имеющих особое значение для китайца, правоведы выделяют «право на имя», имеющее очень давние традиции. Весьма, различны подходы китайских и западных правоведов к таким правам, как право на защиту репутации и право на сохранение тайны личной жизни, да и на многое другое. Противопоставление коллективных и индивиду-

альных прав, при явном приоритете первых, таким образом прослеживается весьма четко. Таким образом, несмотря на быструю модернизацию КНР, огромные изменения в экономической и социальной сферах, эти изменения в меньшей степени отражаются на политической и правовой системе, сохраняющих во многом свою специфичность.

2. Основные этапы истории Китая.

Особенности китайской цивилизации. Политическая история XX века. Революция и свержение династии Цинн. Создание Китайской республики. Война с Японией. Гражданская война 1946-1949 гг. Провозглашение КНР и формирование политической системы.

Экономическое развитие 1949-1956 гг. Китай в период большого скачка 1957-1960 гг. «Культурная революция».

Отношение с СССР в 50-80 гг. Начало политических реформ. Курс на модернизацию КНР. События 1989 года на Тяньаньмэне. Внутренняя и внешняя политика КНР в 90х годов.

3. Экономическое и политическое развитие КНР в 50-90 гг. XX в.

Заметный и постоянно растущий интерес в мире вызывают экономические преобразования в Китае, которые продолжаются примерно чуть более двух десятилетий. Интерес к этой стране не случаен. Китай, являясь одним из древнейших государств в мире, впервые за всю свою многовековую историю достиг впечатляющих успехов в реальном секторе экономики. По ряду признаков видно, что страна и в ближайшей перспективе будет развиваться по восходящей линии. Китай имеет шансы повторить опыт Японии и Южной Кореи.

Одним из важнейших событий мировой экономической истории последней четверти XX века стали беспрецедентные успехи экономики Китая. С начала экономических реформ в 1978 г. по 1997 г. валовой внутренний продукт этой страны увеличился в 5,7 раз, или на 9,6% в среднем в год. Это означает, что он удваивался с рекордной скоростью каждые 7,5 лет. Успех экономических реформ в Китае получил название «китайского экономического чуда».

За прошедшие 19 лет производство ВВП на душу населения в Китае возросло в 4,4 раза, производительность труда (ВВП на одного занятого) — в 3,6 раза (табл. 1). За те же годы ВВП России уменьшился на 30%. Если в 1978 г. китайский ВВП был меньше российского на 23%, то в 1997 г. он уже превышал российский в 6,2 раза. Если в 1978 г. душевое производство ВВП в Китае составляло 11% от российского уровня, то в 1990 г. оно поднялось до 23%, а к 1997 г. достигло уже 75%.

При сохранении в ближайшее время в экономике Китая тенденций развития, сложившихся в последнее десятилетие, и даже при существенном ускорении экономического роста в России (до 4-5% ежегодно), не позднее 2008 года Китай обойдет Россию уже и по показателю ВВП на душу населения. К 21 в. китайская экономика по размерам ВВП превзойдет американскую и станет крупнейшей в мире.

Когда в 1949 г. была провозглашена Китайская Народная Республика, в стране царил разоруха в результате десятилетиями длившихся военных действий и инфляции. В числе неотложных задач, стоявших перед правительством, были: консолидация власти, восстановление общественного порядка и решение проблемы массовой безработицы и голода. К 1952 г. большинство этих задач было выполнено. В 1953 г. китайское руководство решило преобразовать экономику, используя в качестве модели систему центрального планирования в СССР. Начиная с 1957 г. страна развивалась довольно высокими темпами (5,7% годовых), однако политические беспорядки, просчеты в планировании и природные бедствия не позволили ей достичь более высокого уровня экономического развития. Осуществление политики «большого скачка» (1958-1960 гг.), включавшей коллективизацию сельского хозяйства, отмену стимулирования труда заработной платой, сооружение примитивных сталеплавильных домен и подавление частной инициативы, ввергло Китай в начале 60-х годов в депрессию.

За непродолжительным периодом экономического роста последовала «культурная революция» (1966—1976 гг.), вновь разрушившая экономику страны, приведшая к идеологизации экономического планирования, свертыванию внешней торговли и практически закрытая доступ к получению образования.

Радикальные экономические преобразования в Китае начались в конце 70-х годов. Реформы, санкционированные этим третьим пленумом ЦК КПК (декабрь 1978 г.), положили начало принципиально новым формам бытия и всей системе общественных отношений в огромной стране, измученной десятилетиями непрекращающихся войн, революций и экспериментов. Суть этих реформ до удивления проста: был открыт путь к возвращению заинтересованности труженика в плодах своего труда, для чего были ликвидированы коммуны (китайские колхозы), а земля отдана крестьянам. В стране возникли десятки тысяч рынков, коммерция была официально легализована.

Что касается города и промышленности, то здесь были сильно ограничены роль государственного плана и централизованного регулирования, созданы возможности для развития кооперативно-коллективного и индивидуального секторов деловой активности и изменена вся система административных связей, финансирования, оптовой продажи и т. п. Директорам государственных предприятий предоставлялись невиданно широкие права и возможности, включая право организации на свой страх и риск дополнительных производств и свободной продажи внеплановой продукции, даже с самостоятельным выходом на внешний рынок, право свободного определения цен на сверхплановую продукцию, право выпуска акций и свободных займов в целях расширения сверхпланового производства и т. д.

Реформы были радикальными и осуществлялись быстро и решительно, для чего первые три года (1979-1981) были объявлены годами реконструкции, а плановые задания на эти годы были сняты либо пересмотрены. Были резко уменьшены ассигнования на военные нужды, существенно ограничены права и полномочия административных органов, включая и партийные комитеты.

Несколько позже было уделено внимание проблемам демократизации жизни общества, необходимым для этого изменениям в системе нрава.

Результаты реформ сказались столь быстро, что это удивило весь мир. Резко возросло производство продовольствия. Активность трудолюбивого китайского крестьянства привела к резкому повышению его благосостояния: за годы после реформы средний жизненный стандарт вырос (если учитывать доход на душу) в два-три раза. И хотя неизбежная в условиях резкого роста рыночного хозяйства инфляция съела часть этого выигрыша, значительная доля его все же осталась и продолжает возрастать. Нечто подобное, хотя и более замедленными темпами, происходит и в китайском городе, где бурное развитие частного и коллективного -приватизированного - секторов хозяйства радикально изменило образ жизни людей, особенно в сфере обслуживания.

Соответственно сильно видоизменился и весь общий стандарт существования. В стране просились слои зажиточных крестьян и горожан, работающих на рынок.

Уже к концу 80-х годов реформы в Китае привели страну к примечательным достижениям. Эти достижения измеряются не столько миллионами тонн или штук той или иной продукции, сколько принципиально новым образом жизни людей, их раскованностью и устремленностью вперед, желанием приложить свои усилия ради общей и зримой для всех пользы, ради укрепления быстро развивающейся экономики Китая, ради будущего страны, наконец-то освободившейся от дурмана тотальной индокринации и уверенно идущей к лучшему. Все это проявилось и в уровне жизни людей, и в их внутренней уверенности в себе, и в их отношении к труду. При этом то лучшее, что вышло в Китае на передний план, во многом опиралось на оживившиеся традиции, включая тысячелетиями воспитанную культуру труда - труда заинтересованного, оплаченного, приносящего пользу себе и другим, в конечном счете всем. Сыграли свою роль и привычное, воспитанное конфуцианством отношение к жизни, стремление к достижению социальной гармонии и зависимость этого от собственных усилий, от постоянного движения вперед и самоусовершенствования человека.

В 2002 году исполнилось 50 лет развития экономики КНР на основе народно-хозяйственных планов. В это период выполнены девять пятилеток (в настоящее время осуществляется десятая). В 50 - 70-е годы в Китае произошел переход к плановой экономике, в 80 - 90-е годы в условиях реформ и открытое™ экономическое развитие ускорилось и КНР более 20 лет является мировым лидером по устойчивости темпов роста ВВП. Высокие темпы роста ВВП достигнуты за счет эффективного сочетания принципов планового регулирования с рыночными методами

на основе социалистической плановой экономики, в том числе централизованного определения темпов и пропорций развития народного хозяйства.

В настоящее время экономика Китая развивается довольно динамично. В плана высшего руководства КНР в результате последовательного выполнения ее задач в Китае к 2050 г. должны быть достигнуты такие стратегические цели, как всесторонняя социалистическая модернизация, необходимая для достижения зрелости социально-экономического развития; значительное повышение статуса страны на международной арене и выход на первое место в мире по совокупной государственной мощи; выход в ряды стран со средним уровнем ВПП на душу населения; создание зажиточной, счастливой жизни для народа; превращение страны в мощное государство с высоким уровнем материальной, правовой и духовной цивилизации.

Политические последствия экономического подъема КНР. Взаимоотношение России и КНР.

Тема 2. Основные исторические этапы формирования китайского права.

1. Своеобразие правовой культуры Китая.
2. Роль конфуцианства в формировании китайского права.
3. Легизм и его влияние на Китайское право.
4. Право древнего среднего Китая.
5. Право цинского Китая (1644-1911 г.г.).
6. Право Китайской Республики (1912 – 1949 гг.).
7. Формирование правовой системы КНР.

1. Своеобразие правовой культуры Китая.

Правовая система КНР носит смешанный характер, представляя собой сплав древних правовых традиции и современного законодательства, основанного на идеях «социализма с китайской спецификой» и некоторых принципах романо-германского права.

Для правовой культуры Китая характерно традиционное преобладание НОРМ морали над нормами права в регулировании любых вопросов общественной жизни, включая самые важные. Такое отношение к праву вытекает из конфуцианского учения, составлявшего основу государственной идеологии Китайской империи вплоть до революции 1911 г. На переднем плане должны находиться воспитание и убеждение, а не власть и принуждение. Вследствие таких взглядов китайцы отрицательно относятся к европейской идее права с его строгостью и абстрактностью. Человек не должен настаивать на своих правах, поскольку долг каждого — стремиться к согласию и забывать о себе в интересах всех. В любом случае конкретное решение должно отвечать справедливым и гуманным чувствам, а не быть втиснутым в рамки юридической схемы. Возмещение вреда не должно ложиться непомерным грузом на плечи должника и вести его семью к разорению.

Гражданин, считающий, что кто-то по отношению к нему пренебрег правилами «ли» (т.е. правилами гармоничного, «правильного» поведения), должен стремиться к беспристрастному разрешению конфликта посредством спокойного обсуждения, нежели подчеркивать возникшие разногласия, настаивая на своих правах или апеллируя к судье. Само понятие субъективного права до начала XX в. в Китае отсутствовало.

Китай а течение веков жил, не зная организованных юридических профессий. Суд творили администраторы, сдавшие для занятия поста экзамены литературного характера. Они не знали права и руководствовались советами своих чиновников, принадлежащих к наследственной касте. Людей, сведущих в законе, презирали, и если советовались с ними, то тайно. Не было юридической доктрины, и в долгой истории Китая не обнаруживается ни одного крупного юриста, оставившего в ней след.

2. Роль конфуцианства в формировании китайского права.

Огромное влияние на китайскую культуру, в том числе правовую оказало учение Конфуция. Это учение, появившись на основе древнекитайских религиозных и философских учений, тем не менее очень сильно отличается от них, а по некоторым вопросам даже вступает в противоречие с ними. Одним из таких противоречий является мнение о первостепенности общественных

отношений и их приоритете перед природой. Если древнекитайские учения считают совершенным заведенный в природе порядок и, как следствие, идеальным все, что создано не трудом человека, то Конфуций первым подверг это сомнению и доказал свои утверждения далеко не идеальностью природного начала в человеке. Предметом первостепенной важности у Конфуция считается человеческое общество, и, как его составная часть, конкретный живой человек. Одним из первых Конфуций дал свое объяснение силам, движущим человеком. Давая это объяснение, он ввел ряд совершенно новых понятий, неизвестных ранее. Некоторые из них, такие как Цзюнь-цзы и Сло Жэнь, на долгое время определили не только параметры развития политической культуры, но во многом и судьбу духовной культуры всей китайской нации. Впервые в истории культуры была создана реальная модель идеального человека, оказавшая огромное воздействие на форму национального характера и духовной жизни китайской нации. В противоречие предыдущим ему восточным учениям, Конфуций высказал мысль о том, что главное в жизни, то есть то, к чему должен стремиться человек, не замыкается на достижении личной гармонии с природой, а включает в себя прежде всего достижение гармонии с самим собой и гармонии с обществом. Именно Конфуций первым на Востоке высказал мысль о том, что главное для человека - гармония с себе подобными. Высказав это предположение, он связал воедино совершенно разные до него области человеческой исследовательской деятельности - государство, общество и, наконец, самого человека. Три его учения связаны едиными понятиями, переходящими из одного учения в другое и приобретающими в каждом учении новые свойства. Одним из первых Конфуций создал реальную модель государственного устройства, способную воплотиться в жизнь при наличии определенного уровня духовного развития общества. Таким образом, создав свое учение, Конфуций стал первым человеком, который высказал и подтвердил первостепенность человеческой личности для всего общества.

Конфуцианство сумело занять ведущие позиции в китайском обществе, приобрести структурную прочность и обосновать свой крайний консерватизм, нашедший наивысшее выражение в культе неизменной формы. Соблюсти форму, во чтобы то ни стало сократить вид, не потерять лицо - всё это стало теперь играть особо важную роль, ибо рассматривалось как гарантия стабильности. Наконец, Конфуцианство выступало и как регулятор во взаимоотношениях страны с небом и, от имени неба, с различными племенами и народами, населявшими мир. Конфуцианство поддерживало и вознесло созданный в иньско-чжоуское время культ правителя, императора "сына неба" управляющего поднебесной.

Не будучи религией, конфуцианство стало большим, нежели просто религия. Конфуцианство - это так же и политика, и административная система, и верховный регулятор экономических и социальных процессов - словом это основа всего китайского образа жизни, квинтэссенция китайской цивилизации.

3. Легизм и его влияние на Китайское право.

Очень значительное влияние на развитие китайской государственности и права в Китае оказал легизм. Влияние этой школы на правовую систему КНР, Тайвань, Сингапур прослеживается до сих пор. Фацзя школа легистов сложилась в IV в. до н. в. Наиболее известные ее представители — Шан Ян (390-338 гг. до н.э.) и Хань Фэй (ок. 280 - 233 гг. до н.э.). Представители этой школы сосредоточили свои исследования на проблеме управления государством. Если в конфуцианстве говорилось об управлении на основе ритуала и традиций, то в легизме сначала были предложены иные концепции.

- 1) Шень Бухай говорил об управлении, основанном на «положении» (авторитете), власти.
- 2) Шень Дао призывал к «искусству управления».
- 3) Шан Ян говорил об управлении на основе законов.

Оценив различные точки зрения, Хань Фэй развивает концепцию управления на основе законов; эта концепция становится главной у легистов. Выступая против конфуцианцев, они высмеивали их рассуждения о человеколюбии, долге, справедливости, братской любви, называя их «игрой в слова» и сравнивая с детской игрой «приготовления изящных яств из песка». В противовес управлению на основе ритуала, добродетели легисты пропагандируют управление на основе зако-

на. В «Шан цзюнь шу» («Книга правителя области Шан» — трактат IV - III вв.) необходимость управления на основе закона обосновывается тем, что человек от природы зол. Звериное начало, заложенное в человеке, не может быть изменено воспитанием, но проявления его могут быть предотвращены строгими законами, системой наказаний и поощрений. Спокойствие и порядок в стране могут основываться только на законах. Законы должны быть жесткими. Строгие наказания необходимы для того, чтобы люди боялись закона. Законы должны быть едиными, обязательными для всех. Хань Фэй писал: «Награды должны быть щедрыми и даваться заслуженно, чтобы они были выгодны народу; наказания должны быть тяжелыми и неотвратимыми, чтобы народ боялся их, закон должен быть единообразным и устойчивым, чтобы народ знал его».

Легисты использовали «искусство управления». «Искусство управления состоит в том, чтобы на чиновничьи должности назначать по способности, требовать (от чиновника) исполнительности в соответствии с наименованием его должности, держать в руках рукоятку жизни и смерти, изучать возможности чиновничества - все это держат в руках государи. А (принцип) закона состоит в том, что указы и указы издаются государственными учреждениями, а народ в своем сердце крепко помнит о наказаниях, награды выдаются тем, кто остерегается закона, кары падают на тех, кто нарушает указы, - это руководство подданных. Если государь не владеет искусством управления, то в верхах возникают злоупотребления; если подданные не следуют закону, то низы приходят к смуте, и тут нельзя отказаться от чего-то одного, обе эти вещи необходимы для царей».

Легисты так же утверждали, что политические методы управления должны соответствовать реальному положению дел и меняться в зависимости от условий и эпохи. Направление легизма придавали особое значение хозяйственной функции государства, его регулирующей роли в экономике, поддержании земледелия, поддержании цен на рынке, создании сильной армии. В этой школе были сформулированы концепции государственного регулирования экономических процессов в стране, института бюрократии, системы круговой поруки, института цензорского надзора.

4. Право древнего среднего Китая.

Основными и практически единственными источниками права в Древнем и средневековом Китае были обычай и закон. Значение обычая как источника права достаточно четко и подробно описано в предыдущей главе.

Самым древним китайским законодательным актом был уголовный кодекс, разработанный, по преданию, в X в. до н.э. и состоявший из 3 тысяч статей. Такое обилие объяснялось в достаточной степени казуистическим способом изложения, тщательностью классификации и дифференциации различных видов преступлений, которые в то время различались 500 разновидностями. Ссылки на исключительную давность китайских кодексов - дань традиции, конфуцианскому учению, что правитель «не создает право, а передает его, доверяя древним и любя их».

Появление писаных законов в Китае фактически относится к VI - V вв. до н.э. Одним из первых был закон о поземельном налоге, принятый в VI в. в царстве Лу, закрепивший ликвидацию общинного и установление частного землевладения. Усиление законодательной деятельности в период «борющихся царств» было связано с необходимостью использования закона в целях стабилизации политической обстановки в условиях непрекращающейся борьбы отдельных княжеств между собой.

Результативность управления с опорой на законы не всегда достигала желанных целей. В документах периода династии Хань отмечалось, что в начале династии имелись необходимые законы, но при этом «через сеть закона могла проскользнуть рыба, заглатывающая корабли».

Одним из первых материальных свидетельств писаных законов стал бронзовый треножник с текстом «обозрения законов», относящийся к 536 г. до н.э., основой которого стало понятие «у син», пяти видов наказания за преступление: клеймение, отрезание носа, отрубание одной или обеих ног, кастрация и смертная казнь, ставшая самым распространенным наказанием. На рубеже V - IV вв. до н.э. появился один из первых сводов законов «Книга законов царства Вэй», составленная Ли Фуем на основе правовых положений, принятых в отдельных княжествах и по традиции считающихся законами предков. Он состоял из 6 глав: законы о ворах, о разбойниках, о заключении в темницу, о поимке преступников, об орудиях казней и пытки.

Право Древнего Китая знало понятия собственности, владения и распоряжения. Помимо земли важнейшим объектом права собственности были рабы. В период Инь рабы находились на положении скота. Они считались государственной собственностью и хотя находились во владении частных лиц, купли-продажи еще не было. Во времена Чжоу уже был возможен обмен, покупка раба. В V-III вв. до н. э. существовало две категории рабов: государственные и частные, причем частное рабовладение играет все большую роль. Для период ранней Цин характерна широкая и свободная торговля рабами.

Древнекитайскому праву известны различные виды договоров. Одним из первых является договор мены, который постепенно по значимости уступает место договору купли-продажи. При совершении торговых сделок требовалось заключение договора в письменной форме и кроме того, уплачивалась пошлина. Довольно широкое распространение получает договор дарения: земли, рабов, колесниц, оружия и другого имущества. В период Чжаньго получает распространение договор займа, развивается ростовщичество. Договор займа оформлялся долговой распиской. Известны были отсрочки платежа, внесение залога, выдача письменных обязательств. Развитие договора займа вело к появлению долгового рабства. В V-III вв. до н. э. получает распространение договор аренды земли. К III в. до н. э. относятся сведения о договоре личного найма.

Для средневекового Китая характерно появление династийных сводов законов, у истоков которых обычно находился основатель династии, а его преемники расширяли, дополняли их своими законодательными постановлениями, совершенствуя и корректируя их в соответствии с веяниями времени. Широкое практическое применение получило заимствование из предыдущего династийного законодательства. Самыми разработанными кодификациями начального периода средневековья стали законы династии Суй (581 - 618 гг. н.э.), династии Тан (618 - 907 гг.) и династии Сун (907 - 1279 гг.).

В связи с резким увеличением текущего законодательства работа по классификации законов и постановлений продолжалась и в последующее время. В конце XI в. в Китае было создано специальное бюро по пересмотру и классификации законов, которое, в частности, подготовило «Свод законов из 900 статей». В конце XIV в. увидел свет «Свод законов династии Мин», воспроизводивший многие положения предшествующих кодексов. Характерно, что эта практика не была изменена и после установления в Китае маньчжурской династии Цин (1644 - 1911 гг.).

Развитие китайского средневекового права проходило главным образом по линии разработки норм уголовного права, регулирования сословно-ранговых различий, налоговых повинностей населения, обязанностей различных категорий держателей государственных земель, а также лиц, ответственных за сохранение государственной собственности, за пополнение государственной казны. Все эти тесно связанные между собой нормы и составляли содержание многочисленных правовых памятников, династийных сводов законов, получивших название кодексов.

5. Право цинского Китая (1644-1911 г.г.).

Цинский Китай имел два систематизированных свода законов, один из которых относился к государственному и административному праву, государственному и административному праву, Другой — к уголовному, гражданскому и семейному. Первый свод законов (Дацин хуэйдянь) содержал детальные предписания относительно функций всех правительственных учреждений. В нем были перечислены, например, должности чиновников в каждом из 1293 уездов империи.

Тексты сводов законов не составлялись, каждой династией заново, они вносили изменения в законы предшествовавших им династий. Напомним, что еще в 1644 г. Цинский двор поручил особой комиссии рассмотреть минский свод законов Дамии люй с целью внесения в него изменений. Составление нового свода законов завершилось в 1646 г., а в следующем году он был опубликован. В результате работы кодификационной комиссии абсолютное большинство установленных династии Мин вошло в цинский свод законов в качестве основных законов (люй). Новые законы, принятые цинским двором, были включены в него в виде дополнительных постановлений (ли). По указу 1746 г. их следовало периодически пересматривать, впоследствии такие пересмотры проводились через каждые пять—десять лет. Этот второй свод законов назывался Дацин люйли (Основные законы и постановления Великой династии Цин). Он ставил маньчжурских завоевателей в привилегированное положение по отношению к коренному населению. Маньчжуры наказыв-

вались менее сурово, чем китайцы (за исключением китайцев, служивших в маньчжурских войсках). Они пользовались правом замены одного наказания другим — более легким или менее унижительным.

Нормы обычного права в императорском Китае в основном порождались низовыми социальными структурами (кланами, деревенскими общинами, купеческими гильдиями и т.д.) и действовали, как правило, в рамках этих структур. В силу же неодинаковости условий жизни в различных районах обширного государства они были многообразными, противоречивыми, что вело к чрезвычайной пестроте китайского обычного права. Оценивая значение последнего в системе социального регулирования традиционного Китая, следует иметь в виду, что китайский деспотизм на долгие века законсервировал хозяйственно - атомизированное общество с господством натурального и мелкотоварного производства. Экономические отношения в подобном обществе не нуждались в более развитой, более мощной регулятивной силе, чем обычай, традиция, признаваемые и поддерживаемые государством. Охрана господствующих общественных отношений, их неприкосновенность, недопущение утраты тех ценностей, которые были свойственны традиционному пониманию миропорядка, было сферой уголовного законодательства, которое в XIX в. отличалось крайней жестокостью.

Дацин люйли предусматривал около трех тысяч преступлений, многие из них наказывались различными видами смертной казни, вечной и срочной ссылкой, ударами большой и малой палки. По остальным преступлениям предусматривалась ссылка в дальние гарнизоны и с отдачей в рабство. Все виды ссылки сопровождалась битьем палками. В качестве дополнительных мер наказания применялись ношение шейной колодки и клеймение. Вместе с тем допускался откуп от уголовного наказания, в том числе и от смертной казни, а также наем других лиц для отбывания наказания (в случае, например, битья палками). Некоторые преступления влекли за собой наказание не только виновного, но и всех близких родственников по мужской линии. Допускалась уголовная ответственность детей с 7 лет. В уголовном процессе широко применялись пытки.

Как и многие другие своды законов средневековья, Дацин люйли описывал преступления преимущественно в форме казусов. Причем, чем опаснее были те или иные виды преступлений, тем детальнее описывались они в законах и различных подзаконных актах. Например, Дацин люйли устанавливал ответственность за совершение десятков видов убийств, которые в свою очередь детализировались на более конкретные составы в зависимости не только от формы вины, количества преступников и т. д., но и от степени родства, служебного подчинения или иной социальной зависимости преступника и потерпевшего, их социального положения, пола, возраста, времени и места совершения преступления, орудий убийства и т. п. К тягчайшим преступлениям относилось убийство

родителей, деда и бабушки, отчима или мачехи; менее тяжким признавалось, например, убийство дяди, тети, старшего брата; наконец, при определенных условиях совершенно ненаказуемым могло оказаться лишение жизни детей и внуков.

Многообразие конституирующих и квалифицирующих преступление признаков, усиленное многовековыми наслоениями законов, подзаконных актов и их толкований, делали невозможной систематизацию общественно опасных деяний. В результате этого Дацин люйли и представлял в виде собраний огромного числа казусов.

Буквально накануне революции была проделана большая работа по совершенствованию Дацин люйли, приведению его норм в соответствие с реалиями китайского общества. Из кодексов исключили уголовные наказания палочными ударами, а меры физического воздействия, предусматривавшиеся в качестве санкций по гражданским делам, заменялись системой штрафов. Из Кодекса было исключено большое количество устаревших положений. К Дацин люйли как своду законов обращались суды и после падения империи Цинов. Во многих своих положениях он действовал до 5 мая 1931 г., т. е. до вступления в силу двух последних книг Гражданского кодекса Китайской Республики. Что касается цинского Свода узаконений (Дацин хуэйдянь), то он практически прекратил свое действие с провозглашением республики.

6. Право Китайской Республики (1912 – 1949 гг.).

С установлением в Китае республиканского строя начался процесс модернизации традиционного, права. Первым кодексом законов, принятым в Китае после Синьхайской революции, было Уголовное уложение 1912 г. Первоначально оно состояло из 411 статей. В 1928 г. в него был внесен ряд изменений, и оно было переименовано в Уголовный кодекс (УК). Позднее этот Кодекс действовал в редакции 1935 г. и состоял из 357 статей. Уложение и УК вобрали в себя много прогрессивных по тем временам положений уголовного права. Например, в ст. 10 Уложения в принципе отрицалось назначение наказания по аналогии. В Кодексе отсутствовали абсолютно неопределенные санкции, были достаточно подробно решены вопросы субъективной стороны преступления, соучастия, включены статьи о досрочном освобождении, ликвидировались телесные наказания. Почти целиком заимствованный из уголовного законодательства Японии, Франции, Бельгии, Германии и Нидерландов, этот Кодекс внес в уголовное право Китая много новых идей и институтов.

В области гражданско-правовых отношений, продолжали действовать относящиеся к гражданскому праву положения Дацин люйли. Вместе с тем был принят ряд важных для предпринимателей законов, регулирующих имущественные отношения в некоторых специальных областях, например Горнопромышленный устав 1914 г., Лесной устав 1915 г.

Большую роль во внедрении положений западного права в судебную практику сыграл Верховный суд, выполнявший в те годы определенные нормотворческие функции. Своими решениями он приспособлял законодательство Цинской династии к потребностям буржуазии и таким же путем заполнял многочисленные пробелы гражданского законодательства, ссылаясь при отсутствии законов и обычаев на принципы права. При этом в качестве принципов права применялась европейская буржуазная правовая доктрина, которая нашла благодатную почву в сравнительно развитых приморских районах страны. Что же касается более отдаленных провинций, то в них судебные чиновники продолжали творить суд в соответствии с местными обычаями и цинским законодательством.

В последующие два этапа реформы национального права, т. е. в периоды до конца 20-х, а затем до середины 30-х гг. в кодификационных работах возобладали стремления к большему учету особенностей национальной правовой культуры, правосознания китайского народа, специфики мышления юристов страны, что выразилось, в частности, в том, что законодатели стали постепенно вводить в нормативные акты чисто китайские правовые понятия. Так, Уголовный кодекс 1928 г. вернулся к трактовке соучастия, принятому в Дацин люйли, предусматривающей преимущественный анализ субъективной стороны преступления. При этом к главным преступникам относились организаторы и подстрекатели, даже если они физически не участвовали в совершении преступления. Эти положения о соучастии были в дальнейшем развиты в УК 1935 г., по которому подстрекатель привлекался к уголовной ответственности и в том случае, если исполнитель не совершил никаких действий для реализации преступных целей.

Уголовный кодекс 1935 г. счел возможным восстановить и традиционный для Китая институт выкупа наказаний (ст. 41). Так, если имелись препятствия для исполнения приговора (по личным качествам осужденного, его семейному положению, или иным причинам), приговор мог быть обращен в штраф из расчета от одного до трех юаней за один день тюремного заключения или ареста.

Все упомянутые кодексы в соответствии с вековыми традициями Китая устанавливали повышенную уголовную ответственность за посягательство на жизнь, здоровье и честь родственников. В своих нормах кодексы определяли родственников прямой восходящей и боковой восходящей линий, и посягательство на жизнь и здоровье каждого из них подробно регламентировалось в нормах Особой части. Ограничение применения смертной казни к лицам моложе 18 лет не распространялось на случаи умышленного убийства ими родственников по прямой восходящей линии.

Характерно, что Кодекс 1935 г. вернулся в некоторых вопросах и к регулированию экономических отношений по дореволюционному законодательству, отмененному Уголовным уложением 1912 г. Как показала практика, гражданский оборот в Китае не достиг той степени свободы, когда его функционирование полностью обуславливается экономическими интересами, не допус-

кающими какого-либо волевого вмешательства извне. Внеэкономическое волевое давление оказалось весьма эффективным в период интенсивного развития в Китае капиталистических отношений.

Проект Гражданского кодекса Китайской Республики был разработан к концу 1925 г. Однако последующие бурные события в стране (национальная революция 1925—1927 гг.) помешали его принятию. Окончательно проект Кодекса был принят по частям в 1929—1930 гг. и полностью вступил в действие в мае 1931 г. Гражданский кодекс (ГК) Китайской Республики был разработан с ориентацией на соответствующий кодекс Японии и Германское гражданское уложение (ГГУ). (Как известно, и японский ГК был составлен под сильным влиянием ГГУ). Вместе с тем гоминьдановский ГК имел свои особенности. Так, с точки зрения общей формы и отдельных институтов он выглядел более упрощенным, примитивным — многие его положения не были разработаны столь подробно и тщательно, как в японском ГК и ГГУ, прямо отсылали к нормам обычного права, которые в ряде случаев противоречили законам.

В целом гоминьдановский ГК регулировал имущественные отношения в общей форме. Многие вопросы промышленной и торговой деятельности им не охватывались, что требовало разработки отдельных законов, которые в совокупности позволяли говорить о появлении в Китае торгового права. Среди актов торгового права, Принятых до начала антияпонской войны (1937—1945 гг.), можно упомянуть принятое в 1929 г. Положение «О торговых товариществах», Законы «О купеческих гильдиях», «О биржах», «О страховании», «О товарораспорядительных документах». Затем последовало законодательство «О товарных знаках и ценных бумагах» (1930 г.), Закон «О банках» (1930 г.), «Земельный закон» и «Временное положение о патентах» (1932 г.), Положение «о торговых портах» (1933 г.). Законы «о несостоятельности и страховых предприятиях» (1935 г.). Одновременно с законом принимались подробные правила о порядке его применения.

На конец 20-х — начало 30-х гг. под воздействием требований, выдвигавшихся рабочими, приходится всплеск гоминьдановского трудового законодательства. Приказом Чан Кайши были введены в действие Временные правила работы арбитражных комиссий и правила урегулирования конфликтов между рабочими и предпринимателями для Шанхая (май 1927 г.). По образцу этих региональных правил были изданы соответствующие акты и в других городах. По мере расширения Территории, подвластной Нанкину, стали разрабатываться и общегосударственные акты. Одним из первых был выработан Закон «Об урегулировании конфликтов между рабочими и предпринимателями». В течение полутора лет он действовал экспериментально и окончательно был утвержден лишь после ряда изменений в марте 1930 г. Закон предусматривал строгую обязательность обращения к услугам примирительной или арбитражной комиссии. Нарушивших это правило штрафовали или даже подвергали тюремному заключению. В период разбирательства конфликта запрещались забастовки рабочих, а также объявление локаутов или увольнения рабочих предпринимателями. В 1928 г. нанкинские власти опубликовали «Фабричный закон». В этом законе нашли отражение такие важные вопросы условий труда, как рабочее время, минимум заработной платы, договоры о найме, трудовое страхование, условия труда женщин и детей и другие.

Однако следует отметить, что гоминьдановское законодательство «Об условиях труда и найма» было скорее декларацией, чем действующим правовым актом. Кроме того, оно даже формально не распространялось на значительную часть рабочих, занятых на мелких предприятиях, в кустарно-ремесленных мастерских, мелких лавках и т. п. Закон официально вступил в силу только в 1931 г., но некоторые его статьи было решено ввести в действие лишь после «созревания соответствующих условий». Позднее «Фабричный закон» был дополнен целым рядом законодательных актов, детализировавших отдельные стороны труда и найма. В 1930 г. был опубликован Закон «О коллективных договорах», в 1931 г. — Положение «О технике безопасности», а в 1936 г. — Закон «О минимуме заработной платы».

Довольно полное и подробное по всем отраслям законодательство Китая непрерывно уточнялось или дополнялось. Основные гоминьдановские законы были сведены в Люфа цюаньшу — Полную книгу шести законов (или шести отраслей права), в которую вошли законодательные нормы, сгруппированные по следующей схеме: конституционное право, гражданское право, гражданско-процессуальное право, уголовное право, уголовно-процессуальное право, административ-

ное право, куда включалось трудовое, финансовое и земельное право. Однако реальные результаты усилий Гоминьдана модернизировать правовую систему страны оказались незначительными. Последовательному проведению в жизнь новых законов препятствовала раздробленность страны. Юрисдикция гоминьдановского правительства не распространялась с началом японской агрессии на оккупированные Северо-Восточный Китай и приморские районы. Различные группировки милитаристов не признавали фактически власти нанкинского правительства и издавали на подвластных им территориях собственные законы. Вдобавок Китай почти весь этот исторический период сотрясала гражданская война.

8. Формирование правовой системы КНР.

В результате победы в гражданской войне (1925-1949 гг.) Коммунистической партии, возглавляемой Мао Цзэдуном, Китай с 1 октября 1949 г. стал народной республикой. В том же 1949 г. были отменены все ранее изданные законы и декреты и упразднены старые суды. Началась рецепция (заимствование) социалистического права. Органические законы 1949 г., которые предусматривали воссоздание правовой системы, исходили из советской модели. На Верховный суд возлагалось руководство всеми новыми судами; была создана прокуратура, призванная утвердить принцип социалистической законности. В 1950-1951 гг. изданы крупные законы: о браке, профсоюзах, об аграрной реформе, о судебной организации и др. Кодификационная комиссия приступила к подготовке кодексов.

Однако уже в 1952-1953 гг. принцип законности, и так утверждавшийся с трудом, был подвергнут нападкам: критиковались отделение права от политики, независимость судей, юридический формализм, принцип непридания закону обратной силы, давность, принцип "нет наказания без закона". Тем не менее от советской модели не отказывались, и принцип социалистической законности должен был в итоге восторжествовать. Эту тенденцию подтвердила Конституция 1954 г., построенная по типу советской Конституции 1936 г. В том же году были реорганизованы суды и прокуратура. Постановление 1954 г. содержало гарантии против ареста и задержания.

После разрыва дружеских отношений с СССР в 1960 г. руководство КНР попыталось отойти от советской модели права как "ревизионистской". В рамках этого курса в КНР попытались ввести рабочее самоуправление на предприятиях, полностью отказаться от принципа оплаты по труду и любых других форм материального стимулирования. В период "культурной революции" 1964-1973 гг., сопровождавшейся военными действиями, массовыми репрессиями и погромами, вся система правопорядка была дезорганизована. Законодательство практически перестало применяться, в стране царил хаос.

Начиная с 1979 г. в КНР происходит коренное изменение политического курса. С целью модернизации страны руководство КПК отказалось от идей обострения классовых борьбы и полного огосударствления экономической жизни. В сельском хозяйстве крестьянам была предоставлена большая свобода; им стали больше платить за обязательные поставки государству, разрешили продавать часть продукции на свободном рынке. Сходные реформы были проведены и в промышленности, где допустили деятельность малых и средних частных предприятий. Для развития экономики были приняты меры по привлечению иностранных инвестиций, в частности, в 1979 г. издан Закон о совместных предприятиях, образованы четыре свободные экономические зоны. Начали восстанавливаться режим законности и нормальная деятельность судебно-правоохранительной системы. Начиная с 1979 г. были заново или даже впервые в истории КНР кодифицированы основные отрасли права (в частности, в 1979 г. принят первый в КНР единый Уголовный кодекс и УПК, в 1986 г. «Общие положения гражданского права», в 1994 г. кодифицировано трудовое законодательство). По мере накопления правоприменительного опыта и формирования новых общественных потребностей происходит постепенная замена ранее принятых законов новыми, более соответствующими международным стандартам редакциями (в 1996 г. - новая редакция УПК, в 1997 г. - УК). В результате почти 20-летнего периода реформ в КНР сложилась система законодательства, сочетающая в себе как марксистские принципы советского (социалистического) права, так и некоторые начала романо-германской правовой семьи (в экономической сфере).

Основными источниками права в КНР являются законы и другие нормативные правовые акты. Их иерархию образуют Конституция, законы, постановления Постоянного комитета ВСНП, постановления и распоряжения Государственного совета, подзаконные акты других органов государственной власти и управления, в том числе местных.

На практике иерархия правовых актов часто нарушается, что приводит к всевластию инструкции и усмотрения административных органов. Кроме того, в КНР по-прежнему нет четкой границы между правовым актом и политической директивой. В законах встречаются положения неправового характера; например, в Законе об организации народной прокуратуры говорится, что прокуроры должны «проводить в жизнь линию масс, прислушиваться к мнениям масс, находиться под контролем масс» (ст.7).

Совершенно обособленное место в правовой системе КНР занимает бывшая английская колония Гонконг (Сянган). Согласно китайско-британским договоренностям САР Сянган (бывший Гонконг) предоставлена высокая степень самоуправления. Ему дано право иметь собственные исполнительную, законодательную и судебную системы, а также проводить самостоятельную иммиграционную и налоговую политику. Вне компетенции местных властей находятся лишь вопросы внешней политики и обороны. По принятому ВСНП в 1990 г. Основному закону для Гонконга до 2047 г. территории гарантируется неизменность ее социально-экономической системы и "местного образа жизни", за ней сохраняется статус свободного порта (порто-франко), отдельной таможенной территории, международного финансового центра с собственной валютно-финансовой системой. Китаем было подтверждено (локализовано) действие около 140 законов Великобритании, ранее распространявшихся на Гонконг.

На острове Тайвань, номинально принадлежащем КНР, продолжает действовать политическая и правовая система, унаследованная от гоминьдановского Китая.

Тема 3. Конституция КНР 1982 г.

1. Конституция как основа правовой системы КНР.
2. Правовой статус личности.
3. Права, свободы, обязанности граждан в КНР.
4. Государственная символика КНР.

1. Конституция как основа правовой системы КНР.

Конституция КНР. За период после провозглашения в 1949 г. Китайской Народной Республики в стране приняты четыре Конституции: Конституция 1954 г., Конституция 1973 г., Конституция 1978 г. и ныне действующая Конституция.

Ныне действующая Конституция КНР разработана на основе всенародного обсуждения. Она официально обнародована и принята к исполнению после утверждения на пятой сессии ВСНП 5-го созыва 4 декабря 1982 г. В ней унаследованы основные принципы первой Конституции 1954 г., при этом особое внимание уделено обобщению опыта развития социализма в Китае и усвоенного мирового опыта. Конституция учитывает реальную ситуацию и исходит из перспектив развития страны. Вот почему в определенном смысле она является Конституцией с китайской спецификой, отвечающей требованиям политического, экономического и культурного развития страны в новый период социалистической модернизации. Конституция КНР 1982 г. содержит Предисловие и 4 главы, имеющие 138 статей. Главы Основного закона страны – «Общие положения», «Основные права и обязанности граждан», «Государственное устройство», «Государственный флаг, Государственный герб, столица КНР». В апреле 1988 г. на первой сессии ВСНП 7-го созыва, в марте 1993 г. на первой сессии ВСНП 8-го созыва и в марте 1999 г. на второй сессии ВСНП 9-го созыва были приняты поправки к Конституции, внесены изменения и дополнения в некоторые положения действующей Конституции, после чего Конституция стала еще больше соответствовать реалиям страны и потребностям ее развития.

Конституция КНР гласит: Китайская Народная Республика есть социалистическое государство демократической диктатуры народа, руководимое рабочим классом и основанное на союзе рабочих и крестьян; Китай будет длительное время находиться на начальной стадии социализма,

коренной задачей государства является, идя по пути построения социализма с китайской спецификой, концентрировать силы на осуществлении социалистической модернизации, под руководством Компартии Китая китайский народ всех национальностей в своих действиях руководствуется марксизмом-ленинизмом, идеями Мао Цзэдуна и теорией Дэн Сяопина, отстаивает демократическую диктатуру народа, социалистический путь, реформы и открытость, непрерывно совершенствует всю социалистическую систему, развивает социалистическую рыночную экономику, социалистическую демократию, оздоравливает социалистическую законность, опирается на собственные силы, борется упорно и самоотверженно, неизменно проводит модернизацию промышленности, сельского хозяйства, обороны, науки и техники, превращая Китай в могучую процветающую демократическую и культурную социалистическую державу.

Конституция КНР гарантирует каждому гражданину страны основные права: избирать и быть избранным; право свободы слова, печати, собраний, создания обществ, шествий и уважение человеческого достоинства, неприкосновенность жилища; свободу переписки и сохранение тайны переписки; право критиковать и вносить предложения в адрес любого государственного учреждений и государственного служащего, а также право контроля над их деятельностью; право на труд, отдых и материальную помощь государства и общества по старости, болезни или потере трудоспособности; право на образование и занятие научной, литературной, художественной и другого рода культурной деятельностью. Помимо того, Конституцией предусматривается право низовых организаций на демократическое управление своими делами и право народных масс на самоуправление, тем самым гражданам предоставляется возможность непосредственно управлять делами в экономической, культурной и общественной жизни. Например, государственные предприятия и хозяйственные организации кооперативного сектора осуществляют демократическое управление через собрания или съезды рабочих и служащих. Квартальные комитеты в городах и сельские комитеты осуществляют самоуправление, занимаясь общественной работой и делами общественного благосостояния, а также доводят до сведения местных органов власти мнения, просьбы и предложения народных масс.

Конституция в качестве Основного закона государства имеет высшую юридическую силу. Все народы страны, все государственные органы, вооруженные силы, все политические партии и общественные организации, предприятия и учреждения должны рассматривать Конституцию как основной критерий своей деятельности.

2. Правовой статус личности.

Правовой статус личности в КНР базируется на социалистической доктрине прав человека и вместе с тем отражает традиционные китайские воззрения на роль человека в обществе, умаляя ценность отдельной человеческой личности и акцентируя внимание на преобладании коллективистских начал в общественной жизни. Для правового статуса личности в КНР характерны некоторые особенности:

1) определение правового статуса личности в зависимости от категории, к которой данное лицо относится (гражданин, лицо без гражданства, иностранец);

2) отрицание концепции «естественных прав» - права и свободы предоставляются гражданам КНР только самим социалистическим государством и только государство определяет перечень и объем этих прав и свобод;

3) отсутствие многих важнейших прав и свобод личности, в том числе права на жизнь, свободу мысли, свободу передвижения, выбора места жительства;

4) права и свободы имеют ярко выраженную социалистическую направленность, поскольку они служат целям и задачам строительства социализма в Китае;

5) ряд конституционных обязанностей сформулирован в виде общих принципов и носит моральный характер;

6) конституированы некоторые обязанности, характерные для других отраслей права, например, обязанность соблюдать дисциплину труда;

7) отсутствует конституционное закрепление материальных гарантий многих прав и свобод, прежде всего гражданских и политических, что ведет к нарушениям прав

человека. Поэтому следует проводить четкие различия между юридическим и фактическим статусом китайских граждан.

3. Права, свободы, обязанности граждан в КНР.

Закрепляя равенство граждан перед законом (ст. 33), равные права женщин и мужчин во всех областях (ст. 48), Конституция содержит достаточно широкий перечень их прав и свобод, а также обязанностей граждан КНР. К числу политических прав относятся избирательные права (ст. 34), свобода слова, печати, собраний, союзов, уличных шествий и демонстраций (ст. 35); право обращаться с критикой или предложениями в адрес любых государственных органов или государственных служащих; право обращаться в соответствующие государственные органы с жалобами, обвинениями или заявлениями по поводу нарушения закона или служебного долга любым государственным органом или государственным служащим, (ст. 41). Вместе с тем, Конституция возмозможность лишения граждан политических прав в соответствии с законом (ст. 34).

Наибольшее внимание уделяет Конституция закреплению социально-экономических прав и свобод, которые рассматриваются в КНР как приоритетные. К их числу относятся право на труд (ст. 42), на отдых (ст. 43), право на пенсионное обеспечение (ст. 44), право на получение материальной помощи от государства и общества в старости, в случае болезни или потери трудоспособности (ст. 45), право собственности и ее наследование (ст. 13), право на образование. Кроме того, Конституция закрепляет ряд прав в социально-культурной области, в частности, свободу научно-исследовательской деятельности, литературно-художественного творчества и деятельности в других областях культуры.

Личные права и свободы в действующей Конституции представлены гораздо шире, чем во всех предшествующих. Так, граждане КНР имеют свободу вероисповедания, свободу и неприкосновенность личности (ст. 37), неприкосновенность чести и достоинства (ст. 38), неприкосновенность жилища (ст. 39), свободу и тайну переписки (ст. 40), право на возмещение ущерба, причиненными государственными органами или государственными служащими в результате нарушения гражданских прав (ст. 41). Особое внимание заслуживают конституционные положения, касающиеся брака и семьи: устанавливается принцип свободы брака, а также государственная защита семьи и брака, материнства и младенчества. Запрещается жестокое обращение со стариками, женщинами и детьми (ст. 49).

Конституция не закрепляет принцип презумпции невиновности, но в ней есть право обвиняемого на защиту (ст. 125). Аналогичное положение содержится также в Уголовно-процессуальном Кодексе, однако участие защиты предусматривается только начиная со стадии судебного разбирательства. Необходимо отметить, что это право в значительной мере остается только на бумаге, прежде всего ввиду острой нехватки в Китае квалифицированных адвокатов, а также в связи с низким уровнем правосознания и правовой культуры в стране.

Конституционные обязанности граждан КНР также как и права соответствуют социалистической доктрине прав человека и в этой связи имеют ряд характерных особенностей. Прежде всего обращает на себя внимание чрезвычайно широкий, по сравнению с другими странами, круг основных обязанностей, причем многие из них имеют ярко выраженную идеологическую направленность. Некоторые обязанности носят не только правовой характер, но и представляют собой сочетание правовых и моральных обязанностей. Более того, целый ряд обязанностей носит чисто моральный характер, например, обязанность трудящихся относиться к своему труду как хозяев страны (ст. 42).

К числу основных обязанностей граждан КНР относятся обязанности соблюдать Конституцию и законы страны; хранить государственную тайну; беречь общественную собственность; соблюдать трудовую дисциплину и общественный порядок; охранять безопасность, честь, интересы родины, защищать отечество и отражать агрессию, при этом воинская служба и участие в народном ополчении является почетной обязанностью граждан; защищать единство государства и сплоченность всех национальностей страны: в соответствии с законом платить налоги. Праву на образование соответствует конституционная обязанность учиться, а праву на труд - почетная обя-

занность трудиться всех трудоспособных граждан. К числу конституционных также относится обязанность родителей содержать и

4. Государственная символика КНР.

Государственный флаг КНР представляет собой красное полотнище с пятью звездами.

Красный цвет символизирует революцию, желтый цвет звезд символизирует свет. Большая звезда означает Компартию Китая, четыре малых звезды - китайский народ. Все вместе они символизируют сплоченность китайского народа под руководством КПК.

Государственный герб КНР изображает трибуну Тяньаньмэнь, озаренную созвездием из 5 звезд и обрамленную колосьями и зубатым колесом. Трибуна Тяньаньмэнь, звезды, колосья и зубчатое колесо окрашены в золотой цвет. Фон и свисающие складки знамен - в красный цвет. Золотой и красный цвета по китайской традиции символизируют благоденствие и торжество.

Трибуна Тяньаньмэнь является символом непреклонного духа китайского народа в борьбе против империализма и феодализма; колосья и зубчатое колесо символизируют крестьянство и рабочий класс; созвездие из 5 звезд символизирует сплоченность китайского народа с руководством КПК.

Слова и музыка песни, Марш добровольцев ставшие впоследствии Государственным гимном КНР, написаны в 1935 г. (слова Тянь Ханя, музыка Не Эра).

В 1982 г. ВСНП утвердило его в качестве официального государственного гимна КНР.

Тема 4. Партийная система КНР.

1. Особенности партийной системы КНР.
2. Коммунистическая партия Китая.
3. Демократические партии КНР.
4. Общественные организации КНР.
5. Система многопартийного сотрудничества и политических консультаций в КНР.

1. Особенности партийной системы КНР.

Китай является страной, где помимо правящей Компартии Китая, имеются еще 8 политических партий, которые именуются "демократическими партиями". Все они с момента своего образования в разной степени сотрудничают с Компартией. Все демократические партии положительно откликнулись на призыв КПК созвать Народный политический консультативный совет Китая и вместе с КПК и другими демократическими деятелями приняли участие в созванной в сентябре 1949 г. 1-й пленарной сессии НПКСК. Сессия приняла "Общую программу", которая сыграла роль временной Конституции КНР, избрала Центральное народное правительство КНР, таким образом родилась Китайская Народная Республика. Со времени образования КНР демократические партии добросовестно участвуют в обсуждении и решении наиболее важных вопросов политической жизни государства. Многие из членов избраны депутатами Собраний народных представителей и членами НПКСК и правительственных органах разных уровней, а также в экономических, культурных, просветительских, научно-технических организациях работают и представители демократических партий, занимающие в этих учреждениях и организациях руководящие посты. Демократические партии не являются оппозиционными партиями, они дружественны по отношению к Компартии. Они придерживаются принципов «длительное сосуществование и взаимный контроль, полная искренность по отношению друг к другу, готовность делить славу и позор», принимают участие в политическом управлении.

2. Коммунистическая партия Китая.

Коммунистическая партия Китая создана в июле 1921 г. Ныне в ее рядах состоят свыше 58 млн. членов. В 1921-1949 гг. КПК руководила героической борьбой китайского народа, в результате которой было ниспровергнуто господство империализма, феодализма и компрадорской буржуазии и была провозглашена Китайская Народная Республика. После образования КНР КПК возглавила многонациональный китайский народ в деле защиты независимости и безопасности Родины. Под ее руководством был успешно осуществлен крупномасштабное плановое строи-

тельство социализма, в ходе которого экономика и культура страны достигли небывалого уровня развития.

В сентябре 1997 г. состоялся XV Всекитайский съезд КПК, имеющий важное историческое значение. На съезде теория Дэн Сяопина была утверждена как руководящая идея Компартии Китая, выработана Основная программа партии на начальной стадии социализма, разработаны основные цели и политические принципы развития экономики, политики и культуры. Съезд ясно заявил, что с настоящего времени и все первое десятилетие следующего века - решающий период модернизации Китая, за это время необходимо активно продвигаться в направлении коренного перехода в экономической структуре и методах экономического роста, сформировать более совершенную систему социалистической рыночной экономики и сохранять продолжительное, быстрое и здоровое развитие народного хозяйства, что заложит прочный фундамент для осуществления модернизации к середине следующего века. Ныне КПК руководит народом в построении социализма с китайской спецификой, упорно берется во имя осуществления своих конечных целей.

Высшим руководящим органом партии являются Всекитайский съезд партии (созывается один раз в пять лет) и избранный Центральный Комитет (пленум созывается не реже одного раза в год). Политбюро ЦК, Постоянный Комитет Политбюро ЦК, Генеральный секретарь ЦК, а также члены Секретариата ЦК избираются пленумом ЦК партии. В период между пленумами функции и полномочия ЦК исполняют Политбюро ЦК и его ПК. Генеральный секретарь проводит заседания Политбюро ЦК и заседания ПК Политбюро, руководит работой Секретариата ЦК. Генеральный секретарь ЦК КПК - Цзян Цзэминь.

3. Демократические партии КНР.

Революционный комитет Гоминьдана Китая (РКГК) создан в январе 1948 г., насчитывает 53 тыс. членов. Председатель Центрального комитета РКГК - Хэ Лули. Члены РКГК и лица, ему сочувствующие - это главным образом бывшие члены Гоминьдана и те, кто исторически связан с Гоминьданом.

Демократическая лига Китая (ДЛК) создана в октябре 1941 г., насчитывает более 130 тыс. членов. Председатель Центрального комитета ДЛК - Дин Шисунь

Большинство членов ДЛК и ей сочувствующих - это представители высшего и среднего звеньев интеллигенции. Ассоциация демократического национального строительства Китая (АДНСК), созданная в декабре 1945 г., насчитывает более 69 тыс. членов. Председатель Центрального комитета АДНСК - Чэн Сывей. Среди членов АДНСК и ей сочувствующих значительную часть составляют деятели хозяйствующих кругов, специалисты и научные работники.

Ассоциация содействия развитию демократии в Китае (АСРДК) создана в декабре 1945 г., насчитывает более 65 тыс. членов. Председатель Центрального комитета АСРДК - Сюй Цзялу. Члены АСРДК и ей сочувствующие - в основном лица умственного труда, работающие в области образования, культуры, науки и издательского дела.

Рабоче-крестьянская демократическая партия Китая (РКДПК) создана в августе 1930 г., насчитывает более 65 тыс. членов. Председатель Центрального комитета РКДПК - Цзян Чжэнхуа. Среди членов РКДПК и ей сочувствующих преобладает интеллигенция из медицинских, научно-технических и культурно-просветительских кругов.

Чжугундан Китая (Партия стремления к справедливости) создана в октябре 1925 г., насчитывает более 15 тыс. членов. Председатель Центрального комитета Чжигундан - Ло Хаоцай. Среди членов Чжигундан и ей сочувствующих преобладают реэмигранты, их родственники, деятели науки и специалисты, имеющие родственников за границей.

Общество Цзюсань («3 сентября») создано в декабре 1944 г., насчитывает более 68 тыс. членов. Председатель Центрального комитета - у Цзепин. Члены Общества Цзюсань и ему сочувствующие - это преимущественно представители интеллигенции высшего и среднего звеньев, работающие в области науки, техники, культуры, просвещения, медицины и здравоохранения.

Тайваньская лига демократического самоуправления (ТЛДС) создана в январе 1947 г., насчитывает более 1600 членов. Председатель Центрального комитета ТЛДС - Чжан Кэхой. Члены

ТЛДС и ей сочувствующие в большинстве своем - выходцы с Тайваня, проживающие в материковой части Китая.

4. Общественные организации КНР.

В Китае существует множество общественных организаций, важнейшими из которых являются Всекитайская федерация профсоюзов, Всекитайская федерация молодежи, Всекитайская федерация женщин и Всекитайская ассоциация промышленников и торговцев.

Всекитайская федерация профсоюзов (ВФП) - высший руководящий орган местных профсоюзных организаций и профсоюзов промышленных предприятий. Создана в мае 1925 г., насчитывает 91,31 млн. членов. Председатель Исполкома ВФП - Вэй Цзяньсин.

Всекитайская федерация молодежи (ВФМ) - это федерация молодежных организаций страны. Основана в мае 1949 г. Председатель ВФМ - Байнь Чаолу. Среди коллективных членов ВФМ ее ядром является Коммунистический союз молодежи Китая. КСМК - массовая организация переходной молодежи Китая. Создан в мае 1922 г., насчитывает 68,5 млн. членов. Первый секретарь Центрального комитета КСМК - Чжоу Цян.

Всекитайская федерация женщин (ВФЖ) - массовая общественная организация женщин всех национальностей и общественных кругов Китая, объединившихся во имя дальнейшего осуществления женского равноправия. Создана в апреле 1949 г. Председатель Исполнительного комитета ВФЖ - Пэн Пэйюнь.

Всекитайская ассоциация промышленников и торговцев (ВАПТ) - народная организация промышленных и торговых кругов Китая, народное коммерческое общество для развития внутренних и внешних связей. Основана в октябре 1953 г. Председатель Исполнительного комитета ВАПТ - Цзин Шупин.

5. Система многопартийного сотрудничества и политических консультаций в КНР.

Китай - многонациональное государство, в котором существует несколько политических партий. Всякий раз, когда наступает необходимость принять какое-то важное решение, касающееся государственных или национальных интересов, в качестве правящей партии Коммунистическая партия Китая, как правило, консультируется с представителями различных национальностей, политических партий, общественных кругов и беспартийных деятелей, с тем чтобы достичь единого понимания, на основе которого вырабатывается решение. Это и есть порядок многопартийного сотрудничества и политических консультаций, осуществляемых под руководством КПК. Это еще один фундаментальный институт политического устройства КНР

Практикуются две формы многопартийного сотрудничества и политических консультаций: одна из них - Народный политический консультативный совет Китая (НПКСК) другая - консультативные совещания и собеседования созываемые по инициативе Центрального и местных комитетов КПК с участием представителей демократических партий и беспартийных.

НПКСК не являясь государственным органом отличается от обычных общественных организаций. Он представляет собой организацию наиболее широко патриотического единого фронта китайского народа, созданную в 1949 г. В его состав входят Всекитайский комитет НПКСК и местные комитеты НПКСК - провинциальные (автономных районов, городов центрального подчинения), уездные (городов уездного уровня). Их членами являются представители КПК, демократических партий, беспартийных деятелей, народных организаций, нацменьшинств и различных общественных кругов, представители соотечественников, проживающих на Тайване, в Сянгане и Аомэне, и реэмигрантов, а также специально приглашенные лица. Комитеты НПКСК всех уровней проводят раз в год пленарные сессии, а в период между сессиями привлекают своих членов для участия в разного рода деятельности, например, в социологических обследованиях, участия в консультациях по важным вопросам государственной политики, местного значения, касающихся жизни народа и единого фронта, члены комитетов НПКСК высказывают мнения рекомендации и критические замечания. Тем самым они осуществляют демократический контроль за работой государственного аппарата и проведением в жизнь Конституции и законов. При обсуждении вопросов на заседаниях СНП, как правило, приглашаются члены НПКСК для изложения своих мнений. Председателем Всекитайского комитета НПКСК является Ли Жуйхуань. Обычно консультативные совещания, на которых обсуждаются важные государственные вопросы, созываются раз в год, на

них приглашаются ответственные лица всех демократических партий и представители беспартийных деятелей. Совещания созывают руководители ЦК КПК. Консультативные собеседования с участием представителей демократических партий и беспартийных проводятся раз в два месяца. На них руководители ЦК КПК информируют участников встреч о тех или иных вопросах и заслушивают их мнения.

Тема 5. Система органов государственной власти КНР.

1. Всекитайское собрание народных представителей и постоянный комитет ВСНП.
2. Председатель Китайской Народной республики.
3. Государственный совет КНР.
4. Центральный военный совет.
5. Местные органы власти управления в КНР.
6. Народная прокуратура.

1. Всекитайское собрание народных представителей и постоянный комитет ВСНП.

Конституция 1954 года устанавливает: «Всекитайское собрание народных представителей является единственным органом, осуществляющим законодательную власть в государстве». ВСНП правомочно вносить изменения в Конституцию и выработать законы, а Постоянный комитет ВСНП - толковать Конституцию и законы, выработать декреты.

Новая Конституция 1982 года расширила компетенцию Постоянного комитета ВСНП, предоставив ему право выработать законы: «Всекитайское собрание народных представителей и Постоянный комитет Всекитайского собрания народных представителей осуществляют законодательную власть в стране». ВСНП имеет право «вносить изменения в Конституцию, принимать уголовные и гражданские законы, законы о государственной структуре и другие основные законы и вносить в них изменения».

Согласно Конституции, предложения о внесении изменений в Конституцию могут вноситься в ВСНП Постоянным комитетом ВСНП либо более одной пятой депутатов ВСНП. Согласно Закону об организации Всекитайского собрания народных представителей, проекты решений (включая законопроекты) могут вноситься в ВСНП президиумом сессии ВСНП, Постоянным комитетом ВСНП, Государственным советом, Центральным военным советом, Верховным народным судом, Верховной народной прокуратурой, специальными комиссиями ВСНП, а также депутатскими группами ВСНП либо депутатами.

Проекты решений (включая законопроекты), вносимые президиумом сессии ВСНП, Постоянным комитетом ВСНП, различными специальными комиссиями, а также Государственным советом, Центральным военным советом, Верховным народным судом, Верховной народной прокуратурой в ВСНП, передаются по решению президиума на рассмотрение депутатских групп либо специальных комиссий, при этом представляются доклады, которые после рассмотрения президиумом сессии и по его решению передаются в ВСНП для принятия решения.

Проект закона может быть передан на рассмотрение ВСНП только после; рассмотрения Постоянным комитетом ВСНП. При рассмотрении в ВСНП пленарные заседания перемежаются с заседаниями делегаций. На пленарных; заседаниях выступившие с законодательной инициативой дают разъяснения по проектам законов, затем они рассматриваются по депутатским группам, причем секретариат сессии кратко информирует о ходе обсуждения по группам.

Согласно Конституции, решение о внесении изменений в Конституцию принимается более двумя третями всех депутатов ВСНП. Законы и решения принимаются более половины голосов всех депутатов. Согласно Закону об организации Всекитайского собрания народных представителей, президиум решает, применять ли при принятии проекта (включая законопроект) на сессии ВСНП тайное голосование либо открытое голосование, либо иной способ.

Принятая Всекитайским собранием народных представителей Конституция Китайской Народной Республики официально провозглашена Всекитайским собранием народных представителей. Другие законы провозглашаются Председателем Китайской Народной Республики на ос-

новании решения Всекитайского собрания народных представителей в виде Приказа Председателя Китайской Народной Республики.

Постоянный комитет Всекитайского собрания народных представителей Постоянный комитет ВСНП является постоянным органом ВСНП, высшим органом государственной власти в период между сессиями ВСНП, составной частью ВСНП. Постоянный комитет ВСНП избирается Всекитайским собранием народных представителей в составе председателя, нескольких заместителей, ответственного секретаря и членов. Председатель Постоянного комитета руководит работой Постоянного комитета ВСНП, созывает Постоянный комитет ВСНП на заседания. Заместители председателя и ответственный секретарь помогают председателю в его работе. Председатель, заместители председателя и ответственный секретарь образуют Совет председателя, ведают важной повседневной работой Постоянного комитета ВСНП.

Срок полномочий Постоянного комитета ВСНП каждого созыва, соответствует сроку полномочий ВСНП каждого созыва. Он осуществляет свои полномочия до избрания Постоянного комитета ВСНП нового созыва. Лица, входящие в состав Постоянного комитета ВСНП, в период исполнения своих полномочий не могут занимать должности в административных государственных органах, органах суда и прокуратуры.

Согласно Закону об организации Всекитайского собрания народных представителей, следующие органы имеют право предлагать Постоянному комитету ВСНП проекты решений (включая законопроекты) по вопросам, входящим в компетенцию Постоянного комитета.

Законопроект обычно рассматривается Постоянным комитетом по меньшей мере дважды. В первом рассмотрении Постоянным комитетом обычно вначале заслушиваются разъяснения по проектам законов и после первоначального рассмотрения Постоянным комитетом передаются в комиссию ВСНП по законодательству и соответствующие специальные комиссии; после рассмотрения Постоянным комитетом, а также различными местными органами и представителями слоев общества проводится новое рассмотрение, в Постоянный комитет направляются доклады о рассмотрении и проекты изменений, а затем Постоянный комитет проводит вторичное рассмотрение проекта и принимает решение о его принятии. Согласно Конституции, законопроект, рассмотренный Постоянным комитетом ВСНП, принимается большинством голосов всех лиц, входящих в состав Постоянного комитета, и публикуется по Приказу Председателя Китайской Народной Республики.

Специальные комиссии. В соответствии со ст. 17 Конституции 1-я сессия ВСНП 6-го созыва учредила шесть специальных комиссий: по делам национальностей; по законодательству; финансово-экономическую; образования, науки, культуры, здравоохранения; внешних сношений; по делам китайцев, проживающих за рубежом (хуацяо). Все специальные комиссии избираются сессией ВСНП и находятся под руководством ВСНП в период между сессиями ВСНП Постоянного комитета ВСНП.

Деятельность постоянных комиссий заключается в: 1) рассмотрении проектов решений, передаваемых президиумом сессии либо Постоянным комитетом ВСНП;

2) выдвижении перед президиумом сессии либо Постоянным комитетом ВСНП проектов решений по вопросам, входящим в компетенцию ВСНП или Постоянного комитета ВСНП;

3) рассмотрении передаваемых Постоянным комитетом ВСНП не противоречащих Конституции и законам административных нормативных актов, постановлений и распоряжений Госсовета; приказов, распоряжений и инструкций различных подразделений Государственного совета, местных установлений, и решений собраний народных представителей провинций, автономных районов и городов центрального подчинения, а также постановлений и распоряжений народных правительств провинций, автономных районов и городов центрального подчинения;

4) рассмотрении запросов, направляемых в президиум или Постоянный комитет ВСНП, заслушивании ответов на запросы, направляемые запрашиваемыми органами, представлении в необходимых случаях докладов, президиуму сессии или Постоянному комитету ВСНП.

5) проведении расследований, выдвижении предложений по вопросам входящим в компетенцию ВСНП или Постоянного комитета ВСНП и имеющий отношение к деятельности данной комиссии.

2. Председатель Китайской Народной республики.

Наряду с ПК ВСНП часть полномочий коллегиального главы государства выполняет Председатель КНР. Этот пост, существовавший в КНР с сентября 1954 г., был фактически ликвидирован во время «культурной революции» с момента неконституционного смещения с него в октябре 1968 г. занимавшего с 1959 г. данный пост Лю Шаоци.

С принятием Конституции КНР 1982 г. пост Председателя КНР был восстановлен.

В настоящее время в КНР существует коллегиальный глава государства, включающий ПК ВСНП и Председателя КНР. В Конституции устанавливается четкое разграничение функций между ними. Основным законом также разграничил функции руководящих органов партии и государства.

Конституция КНР 1982 г. в целом изменила статус Председателя КНР по сравнению с тем, который предусматривался Конституцией КНР 1954 г. Он! больше не правомочен созывать под своим председательством Верховное государственное совещание для выработки предложений по важным государственным вопросам и передавать эти предложения ВСНП, ПК ВСНП, Государственному совету или другим соответствующим органам для обсуждения и принятия решений (как это предусматривалось ст. 43 Конституции КНР 1954 г.). Он также не возглавляет вооруженные силы страны и больше не является председателем Государственного комитета обороны, который теперь упразднен.

Основным законом 1982 г. изменил и возрастной ценз для занятия должности Председателя КНР 45 лет.

По Конституции 1982 г., Председатель КНР выполняет полномочия двоякого рода. Во-первых, в порядке осуществления единоличной президентуры он принимает иностранных дипломатических представителей, выступая в качестве представителя коллегиального главы государства. Во-вторых, на основе решений, принятых ВСНП и ПК, он публикует законы, назначает и смещает высших государственных должностных лиц.

Вручает государственные награды и сообщает о присвоении почетных званий; издает указы о помиловании объявляет состояние войны, издает приказы о мобилизации, введении чрезвычайного положения; направляет и отзывает полномочных представителей КНР в других государствах; ратифицирует и денонсирует договоры и важные соглашения, заключенные с другими государствами (ст. 80,81).

3. Государственный Совет КНР.

Статья 89 Конституции КНР определила полномочия Государственного совета следующим образом: «На основании Конституции и законов определяет административные мероприятия, формулирует административно-правовые акты, издает постановления и распоряжения». Выработка административно-правовых актов является одним из важнейших полномочий Государственного совета, важным средством регламентации государственной деятельности, непременным условием согласованной и эффективной деятельности государственного аппарата, обеспечения стабильности и сплоченности государства, успешного продвижения по пути социализма.

Административно-правовые акты разрабатываются и утверждаются Госсоветом либо его компетентными органами и публикуются в двух формах. Административно-правовые акты - важная составная часть системы социалистического права КНР. Они разрабатываются на основании Конституции, законов и решений, согласно Конституции, законам и решениям, определяемых полномочиями, предоставленными ВСНП и его Постоянным комитетом, а также являются основаниями для разработки установлений государственными, административными органами. По своей силе административно-правовые акты следуют за Конституцией и законами и стоят выше местных установлений и инструкций. Административно-правовые акты связаны с конкретизацией, приданием юридической формы курсу и политике партии и государства.

Каждый выработанный административно-правовой акт должен отвечать следующим требованиям: 1) соответствовать линии, курсу и политическим установкам партии и государства;

2) соответствовать реальности, быть действительно осуществимым; 3) соответствовать Конституции, законам, а также соответствующим решениям ВСНП и Постоянного комитета ВСНП, согласовываться с другими административно-правовыми актами; 4) соответствовать требованиям стандартизации; все акты должны обладать четкими качественными и количественными характеристиками судов.

4. Центральный военный совет КНР.

Центральный военный совет занимает самостоятельное место среди центральных органов государства. Он является преемником существовавшего в 1949-1954 гг. Народно-революционного военного совета, который возглавлял председатель Центрального народного правительства. По Конституции КНР 1954 г., во главе вооруженных сил стоял Председатель КНР, являвшийся председателем Государственного комитета обороны. Во время «культурной революции» руководство вооруженными силами перешло к председателю ЦК КПК, и две Конституции (1975 и 1978 гг.), закрепившие ее основные результаты, узаконили это положение.

Иначе решился данный вопрос в Конституции 1982 г. В ней предусматривалось создание специального государственного органа во главе с одним из членов Постоянного комитета Политбюро ЦК КПК, председателем Военного совета ЦК партии, однако такое решение мало что изменило, поскольку и раньше главнокомандующий вооруженными силами одновременно являлся председателем Военного совета ЦК КПК. При этом по-прежнему персональному составу Центральный военный совет совпадает с Военным советом ЦК КПК.

Образование ЦВС связано с проведением курса модернизации Китая и реформ, распространяемых и на военную сферу.

5. Местные органы власти и управления в КНР.

Система местных органов государства на всех уровнях возглавляется соответствующими собраниями народных представителей, образуемыми в провинциях, автономных районах, городах центрального подчинения, автономных округах, уездах, автономных уездах, городах, городских районах, волостях, национальных волостях и поселках. В районах национальной автономии - автономных районах, автономных округах и автономных уездах - они называются органами самоуправления. В уездном и провинциальном звеньях местные СНП образуют постоянные комитеты, выполняющие функции местных органов государственной власти в период между сессиями СНП. В указанных административно-территориальных единицах кроме органов государственной власти создаются органы государственного управления-местные народные правительства. Кроме них существуют местные органы государства, назначаемые сверху (делегированные органы), которые в принципе не входят в систему местных органов, оставаясь только органами вышестоящего подчинения. Однако если принять во внимание принцип единства государственной власти, а также фактическую функциональную связь всех органов, действующих в пределах каждой административно-территориальной единицы, то и делегированные органы - административные окружные управления и районные управы - следовало бы рассматривать в единой системе органов государства.

Правовыми актами, регулирующими порядок образования, состав и формы деятельности местных органов государственной власти и управления, являются Конституция КНР и Закон об организации местных собраний народных представителей и местных народных правительств различных ступеней.

В Конституции КНР сформулированы общие полномочия всех без исключения СНП и особо выделена сфера компетенции уездных и вышестоящих органов государственной власти. Местные СНП различных ступеней обеспечивают проведение в жизнь Конституции, законов, административных установлений; в пределах своей компетенции решают вопросы экономического, культурного развития на местах. СНП уездного и вышестоящего звена рассматривают и утверждают местные планы экономического и социального развития, а также отчеты об их исполнении; они формируют составы ПК СНП назначают председателей местных народных правительств и их заместителей, избирают председателей народных судов и главных прокуроров, избирают депутатов в СНП вышестоящего звена. С учетом специфики экономической системы КНР на СНП также возложена задача по обеспечению самостоятельности коллективных хозяйственных орга-

низаций в деревне. Конституция предоставляет право СНП провинций и городов центрального подчинения разрабатывать и принимать установления местного характера. При этом требуется соблюдение лишь одного условия: они не должны противоречить Конституции, законам, административным установлениям Госсовета.

В новой редакции Закона КНР о местных СНП и местных народных правительствах законодательно закреплено фактически введенное до принятия дополнительных установлений Закона право СНП городов провинциального подчинения и сравнительно крупных городов принимать законоположения местного характера, вступающие в силу после их утверждения ПК СНП провинций, автономных районов. Подобным же образом ПК СНП городов провинциального подчинения и сравнительно крупных городов в период между сессиями СНП соответствующих ступеней могут вырабатывать законоположения местного характера, вступающие в силу после утверждения ПК СНП провинций и автономных районов.

Закон регламентирует количественный состав постоянных комитетов.

В Конституции КНР и Законе о выборах предусматривается право избирателей или депутатов нижестоящих СНП в любое время отозвать депутата по предусмотренной законом процедуре. Право отзыва проистекает из конституционного положения о подконтрольности депутатов ВСНП и СНП провинциального звена органам, которые их избрали, а СНП уездного и нижестоящего звеньев - избирателям (ст. 77,102).

Согласно новой редакции Закона, процедура отзыва определяется постоянными комитетами СНП провинций, автономных районов, городов центрального подчинения (ст. 40).

Устанавливается общий принцип ответственности депутатов за собственную деятельность и за деятельность органа, в который они избраны. Законом установлены основания для отзыва депутатов, определены его процедура и порядок проведения дополнительных выборов.

6. Народная прокуратура в КНР.

Народная прокуратура - это орган государственного надзора за соблюдением законов. Структура органа Народной прокуратуры соответствует системе Народных судов. Генеральным прокурором Верховной Народной Прокуратуры является Хань Чжубинь.

Органы Народной Прокуратуры выполняют свои задачи путем осуществления прокурорского надзора. Они надзирают за судопроизводством по делам, касающимся измены Родине, попыток раскола государства и других делам особой важности, проверяют ход расследования дел органами общественной безопасности, решают вопросы о взятии (не взятии) под стражу, возбуждении (не возбуждении) иска; выступают в роли общественного обвинителя по уголовным делам, поддерживают обвинение; контролируют соблюдение законности органами общественной безопасности, Народными судами, а также администрацией тюрем, мест предварительного заключения и трудового перевоспитания.

Как и Народные суды, органы Народной прокуратуры независимы при осуществлении своих полномочий, следуя исключительно букве и духу закона, без вмешательства со стороны административных органов, общественных организаций и отдельных лиц.

Тема 6. Судебная система КНР.

1. Организационная структура и полномочия народных судов.
2. Система судей.
3. Формы организации рассмотрения дел народными судами.
4. Основы системы судебной деятельности.

1. Организационная структура и полномочия народных судов.

В соответствии с положениями действующей Конституции и Закона КНР об организации народных судов, народные суды - это органы судопроизводства. Система народных судов включает в себя местные народные суды различных ступеней, специальные народные суды и Верховный народный суд. Судебная деятельность местных народных судов различных ступеней в целом находится под надзором Верховного народного суда. Местные народные суды различных ступе-

ней учреждаются в соответствии с административно-территориальным делением, специальные суды учреждаются в соответствии с принципом потребности.

К местным народным судам различных ступеней относятся низовые народные суды, народные суды средней ступени и народные суды высшей ступени.

В соответствии с положениями Закона КНР об организации народных судов, низовые народные суды - это народные суды уездов, автономных уездов, городов, районов. подчиненных городу. Низовые народные суды правомочны: рассматривать уголовные, гражданские дела, дела об административных правонарушениях в качестве судов первой инстанции за исключением дел, предусмотренных другими положениями закона. Если обстоятельства принятого к рассмотрению дела в силу особой серьезности требуют рассмотрения вышестоящим народным судом, такое дело может быть передано на рассмотрение в вышестоящую инстанцию; разбирать гражданские споры и малозначительные уголовные дела, не требующие открытого рассмотрения; направлять работу народных примирительных комиссий.

Ради удобства народного судебного процесса низовые народные суды делегируют отдельные полномочия создаваемым ими народным трибуналам. Однако народный трибунал - это не отдельная инстанция, его полномочия — разбирать обычные гражданские и легкие уголовные дела, направлять работу народной примирительной комиссии, вести пропаганду правопорядка, разбирать письма населения, вести прием граждан. Решения и определения народных трибуналов являются решениями к определениям низовых народных судов.

Народные суды средней ступени включают в себя народные суды средней ступени провинций и автономных районов, созданные в соответствии с их внутрирайонным делением, народные суды средней ступени городов центрального подчинения, народные суды средней ступени в городах, подчиненных провинции, автономному району и автономному округу.

К подсудности народных судов средней ступени отнесены дела:

прямо отнесенные к их ведению соответствующими нормами закона. В соответствии с положениями уголовно-процессуального права, в ведении народных судов средней ступени по первой инстанции находятся: дела, связанные с угрозой государственной безопасности, обычные уголовные дела, по которым возможно вынесение приговора о пожизненном заключении и смертной казни, уголовные дела, связанные с преступлениями иностранцев или ущемлением гражданами Китая законных прав и интересов иностранцев. В соответствии с Гражданским процессуальным кодексом, в ведении народных судов средней ступени находятся следующие категории гражданских дел: серьезные дела, касающиеся иностранцев, дела, имеющие серьезное влияние на местную территорию, дела, отнесенные Верховным народным судом к компетенции народного суда средней ступени.

В соответствии с положениями административно- процессуального законодательства, к компетенции народных судов средней ступени отнесены следующие категории административных дел, рассматриваемые ими по первой инстанции: дела, связанные с признанием патента на изобретение, дела о таможенных правонарушениях, дела, возбужденные в суде в отношении конкретных административных действий различных органов Госсовета или народных правительств провинций, автономных районов и городов центрального подчинения, серьезные и сложные дела местной территории. Переданные низовыми народными судами для рассмотрения по первой инстанции. Дела по жалобам и протестам на приговоры, решения и определения низовых народных судов.

В силу особой серьезности принятых к рассмотрению уголовных, гражданских дел и дел об административных правонарушениях такие дела по ходатайству народного суда средней ступени могут быть переданы на рассмотрение в вышестоящий народный суд.

Надзор за судебной работой низовых народных судов на их территории. Пересмотр вынесенных приговоров, решений и определений, вступивших в законную силу, в случае обнаружения ошибки, либо направление дела в нижестоящий суд с предписанием о пересмотре.

В соответствии с положениями Закона КНР об организации народных судов, народные суды высшей ступени учреждаются в провинциях, автономных районах и городах центрального подчинения. Их основные полномочия:

Рассмотрение следующих категорий дел:

прямо отнесенных законом к подсудности народных судов высшей ступени и рассматриваемые ими по первой инстанции серьезные и сложные уголовные, гражданские и административные дела;

дела, переданные нижестоящими народными судами для рассмотрения по первой инстанции;

дела по жалобам и протестам, поданным и принесенным на приговоры, решения и определения нижестоящих народных судов. В местонахождении суда по морским делам народный суд высшей ступени имеет право рассматривать дела по жалобам на решения и определения судов по морским делам;

дела по протестам народной прокуратуры, принесенным в порядке процедуры судебного надзора.

Проверка смертных приговоров, вынесенных народными судами средней ступени и не обжалованных осужденными. В рамках такой проверки народный суд высшей ступени вправе: оставить приговор без изменения, направить его в Верховный народный суд на утверждение, пересмотреть приговор либо вернуть его в нижестоящий суд на новое судебное рассмотрение.

Проверка дел рассмотренных народными судами средней ступени, по которым вынесен смертный приговор с отсрочкой исполнения на 2 года.

По уполномочию Верховного народного суда - утверждение отдельных смертных приговоров.

Судебный надзор за работой нижестоящих судов на подведомственной территории. В случае судебной ошибки - пересмотр приговоров, решений и определений, вынесенных нижестоящими судами либо направление дела в нижестоящий суд на новое судебное рассмотрение.

Специальные народные суды - суды, учреждаемые в соответствии с принципами практической необходимости, в отдельных ведомствах для судебного разбирательства определенных дел. В настоящее время в Китае существуют военные суды, суды по морским делам, суды железнодорожного транспорта.

Военные суды имеют три ступени - низовые военные суды, военные суды в военных округах ПОЛК и по родам войск. Военный суд НОАК.

Военный суд НОАК - высшая судебная инстанция в войсках. Его полномочия:

рассматривать дела по первой инстанции, связанные с преступлениями лиц в должности командира дивизии и выше;

рассматривать уголовные дела, связанные с иностранцами;

рассматривать дела по уполномочию Верховного народного суда или по его поручению, а также уголовные дела, рассматриваемые по первой инстанции, которые военный суд полагает необходимым рассмотреть;

повторное слушание, пересмотр и утверждение судебного акта по делам, связанным с вынесением смертного приговора.

Военные суды в военных округах НОАК и по родам войск включают в себя военные суды различных военных округов, военные суды Военно-Морских и Военно-воздушных сил, военные суды войск Второй Артиллерийской армии и Генерального штаба НОАК. Это военные суды средней ступени. Их полномочия:

Рассмотрение по первой инстанции дел в отношении преступлений лиц в должности заместителя командира дивизии и командира полка;

По уполномочию либо поручению вышестоящего военного суда — рассмотрение дел. по которым возможно вынесение смертного приговора;

расследование дел, связанных с жалобой или протестом.

Низовые военные суды включают: военные суды сухопутных сил и учреждений, военные суды провинциальных военных округов, военные суды на флоте ВМС, военные суды, Военно-воздушных сил военных округов, военные суды в Пекинских войсках НОАК Их полномочия:

расследование дел, рассматриваемых по первой инстанции, в отношении преступлений совершенных лицами в должности командира батальона и ниже, по которым может быть вынесена мера наказания в виде приговора к пожизненному тюремному заключению;

расследование дела по первой инстанции по уполномочию либо поручению вышестоящего военного суда.

Суды по морским делам - это специальный народный суд, осуществляющий юрисдикцию в области морского права и созданный для специального рассмотрения морских дел и до: связанных с торговым мореплаванием, по первой инстанции. В мае 1989 г. Верховный народный суд принял Положения о компетенции морских судов. Положения определяют принятие судами по морским делам дел по вопросам торгового мореплавания между юридическими лицами и между гражданами Китая; между юридическими лицами и гражданами Китая с одной стороны и юридическими лицами и гражданами зарубежных стран и районов с другой стороны; между юридическими лицами и между гражданами, зарубежных стран и районов. Положения включают 5 разделов и 14 глав.

Дела о спорах по нарушению прав при морских авариях. Это глава 10-я. Важнейшие положения: дела о компенсации ущерба при столкновении судов. Дела о компенсации ущерба при задевании судами сооружений и коммуникаций в море, при пересечении морской акватории и в портах. Дела о возмещении ущерба, причиненного в виде загрязнения акваторий, причиненного судам и имуществу при сбросе судами вредных веществ и сливе отработанных вод. Дела о компенсации ущерба, вызванного несчастным случаем с человеческими жертвами на морском транспорте в процессе работ на море, при прохождении морской акватории и в порту.

Дела о торговом мореплавании Китая в целом. Это глава 14-я. Важнейшие положения: дела о спорах по контрактам на водном транспорте, дела о спорах по контрактам на водном пассажирском и грузовом транспорте, дела о спорах по трудовым контрактам моряков, дела о спорах по контрактам о спасении и поднятии из воды, дела о спорах по контрактам, связанным с морским страхованием.

. Другие дела о морских авариях при торговом мореплавании. Это глава 11-я. Важнейшие положения: дела о важных и сложных несчастных случаях на морском транспорте и во время работ на море, дела о спорах по поводу портовых операций, дел о спорах об общей морской аварии, дела о спорах о праве на морское освоение, дела о спорах по так называемому праву судна, праву владения, праву залога или преимущественному праву на ходатайство при морской аварии.

Пять категорий дел по исполнению при морских авариях. Это глава 5-я. Важнейшие положения: дела о принудительном исполнении по ходатайствам на законной основе компетентных морских органов и компетентных органов внутренних вод. дела по ходатайству стороны о понуждении к исполнению решения арбитража на основе положений Конвенции о признании и исполнении международного арбитража, дела по ходатайству стороны в морской суд Китая признать, исполнить арбитражное решение арбитражного суда зарубежного государства или района, дела об исполнении решений судов зарубежных стран на основе соглашений о правовом содействии, подписанных Китаем с зарубежными странами или в соответствии с двусторонними принципами содействия.

Обращение с просьбой о защите при морских авариях. Это глава 2-я. Деле по жалобе па ходатайство о наложении ареста на судно, дела о жалобе на ходатайство о наложении ареста на находящийся на судне груз или используемое судном топливо.

Суды на железнодорожном транспорте - это специальные народные суды, они созданы вдоль линий железных дорог. Важнейшие направления расследуемых дел:

Дела по уголовным преступлениям вдоль линии железной дороги, по которым: веду; следствие органы общественной безопасности на железной дороге, а также которые возбуждены железнодорожной прокуратурой.

Дела по экономическим спорам. В соответствии с установлением Верховного народную суда они подразделены на двенадцать категорий и включают: дела по спорам по контрактам на железнодорожном грузовом транспорте, дела по спорам по поводу контрактов на международной железной дороге, дела по экономическим спорам внутренней системы железных дорог, дела по спорам о нарушении прав при нарушении законоположений о безопасности на железной дороге и нанесении ущерба железной дороге, споры о нарушении прав, когда движение и маневры на же-

лезной дороге причинили ущерб имуществу и здоровью, и когда обвинитель возбудил иск в суде на железнодорожном транспорте.

Верховный народный суд находится в столице - городе Пекине. Это высший государственный судебный орган, который согласно закону исполняет высшие судебные функции в государстве, одновременно надзирает за деятельностью местных народных судов различных ступеней и специальных народных судов. Верховный народный суд состоит из председателя, заместителей председателя, председателей палат, заместителей председателей палат и судей.

Верховный народный суд осуществляет следующие полномочия:

Надзор за деятельностью местных народных судов различных ступеней и специальных народных судов. В случае обнаружения какой-либо ошибки во вступивших в законную силу приговорах, решениях и определениях, вынесенных местными народными судами различных ступеней или специальными народными судами, имеет право пересмотреть либо дать предписание народным судам низшей ступени о пересмотре дела.

Расследовать следующие категории дел:

Дела, отнесенные законами к рассмотрению Верховным народным судом по первой инстанции и дела, которые Верховный народный суд сочтет нужным рассмотреть по первой инстанции. Согласно уголовно-процессуальному и гражданско-процессуальному закону, Верховный народный суд рассматривает по первой инстанции дела особой важности, имеющие общегосударственное значение.

Дела по жалобам и протестам, поданным и принесенным на судебные акты народных судов высшей инстанции и специальных народных судов, а также дела по рассмотрению протестов Верховной народной прокуратуры, принесенным в порядке судебного надзора.

Утверждение смертных приговоров.

Толкование права. Осуществляет толкование конкретных вопросов применения законов, законоположений и декретов в ходе судебного расследования народными судами.

Руководство и управление делами, связанными с административно-правовой деятельностью народных судов различных ступеней по всей стране.

2. Система судей.

Система судей - важная организационная часть судебной системы, она определяет порядок выборов и назначения судей в соответствии с цензом, способы выборов и назначения, сроки исполнения полномочий, награждение и взыскание, материальное поощрение и др. Регламентирующий эти вопросы Закон КНР о судьях был принят 28 февраля 1995 г.

Требования к цензу судей.

Согласно ст. 4 Закона КНР о судьях, судьи осуществляют судебные функции государства в соответствии с законом, система судей включает: председателей народных судов различных ступеней, заместителей председателей судов, членов судебного комитета, председателя палаты, заместителей председателя палаты, судей и помощников судей. Обязанности судей - участвовать в судебных делах судебной коллегии и самостоятельно вести судебные дела.

Судья в первую очередь должен отвечать требованиям ценза, предъявляемым судьям:

иметь гражданство КНР;

быть не моложе 23 лет;

поддерживать Конституцию КНР;

иметь положительные политические и производственные качества и безупречное поведение;

иметь крепкое здоровье;

иметь правовые знания выпускника высшего юридического учебного заведения или выпускника высшего учебного заведения по неюридической специальности, иметь стаж работы не менее 2 лет. Или иметь ученую степень бакалавра по специальности «Право», стаж работы не менее 1 года, или ученую степень магистра по специальности «Право», ученую степень доктора права, в данных случаях трудовой стаж временными замками не оговаривается.

Лицо, совершившее преступление и понесшее уголовное наказание, или лицо, исключенное с государственной службы, не может работать судьей. Кроме того, в соответствии с положениями Закона КНР об организации народных судов, председатель народного суда и его заместитель, председатель палаты и его заместитель, судья и помощник судьи, а также члены народных трибуналов должны быть гражданами не моложе 23 лет, иметь право избирать и быть избранным, иметь правовые звания.

Назначение и увольнение.

Конституция и закон устанавливают полномочия и порядок назначения и увольнения, отзыва судей:

Председатели народных судов различных ступеней выбираются и отзываются сессиями Собраний народных представителей аналогичных уровней, сроки службы председателей народных судов различных ступеней совпадают со сроками очередного созыва местного СНП. Заместители председателя суда, члены судебной комиссии, председатели палат г. заместители председателя палат и судьи по предложению председателя данного суда назначаются и отзываются сессиями ПК СНП соответствующих ступеней, помощник судьи назначается и увольняется председателем данного суда. Способы назначения и увольнения судей специальных народных судов регулируются особыми положениями ПК ВСНП.

К впервые назначаемым судье и помощнику судьи применяются методы открытых экзаменов, строгой аттестации, в соответствии со стандартами сочетания моральных и деловых качеств. Кандидаты выдвигаются из числа лиц, которые имеются у суда в наличии. Конечно, кандидатура председателя суда, заместителя председателя суда, члена судебной комиссии, председателя палаты, заместителя председателя палаты должны выдвигаться при отборе лучших из лучших, имеющих опыт практической работы.

Судья не может по совместительству быть членом ПК СНП, не может совмещать обязанности судьи с должностями в административных органах, органах прокуратуры, а также в производственных и непроизводственных учреждениях, не может по совместительству быть адвокатом.

Судья в соответствии с законом должен подать прошение об увольнении с должности судьи при лишении его гражданства, не прохождении аттестации на должность, нарушении дисциплины, нарушении закона и совершении преступления, при неспособности продолжать выполнять свои служебные обязанности по состоянию здоровья.

Система гарантий прав судьи.

В соответствии с положениями Закона о судьях, исполняющий обязанности судьи пользуется следующими гарантиями:

Профессиональные гарантии. Выполняющий обязанности судьи должен иметь соответствующие права и условия работы. По закону в судебные дела не вмешиваются административные органы, общественные коллективы и отдельные граждане. Без соблюдения установленного законом хода дела, без следования законной процедуре судью нельзя отозвать (уволить), понизить в должности, отказать в месте работы или наказать.

Гарантии заработной платы. Судья по закону получает трудовое вознаграждение, пользуется правом на страховку и благосостояние.

Личные гарантии. Безопасность личности, имущества и жилища судьи охраняются законом.

Другие гарантии. Судья имеет право на увольнение, подачу жалобы и протеста, на переподготовку.

Система повышения по службе.

Должности судей подразделяются на 12 рангов. Председатель Верховного народного суда - верховный судья. Со 2 по 12 ранг — ранги главного судьи, старшего судьи и судьи (имеется внутренняя градация). Ранг судьи определяется занимаемой должностью, моральными и профессиональными качествами, уровнем квалификации, результатами судебной деятельности и выслугой лет. Повышение производится по итогам годовой аттестации. Аттестация судей проводится судебными органами, она должна вестись объективно и справедливо, с осуществлением принципа демократического централизма, сочетать обычную аттестацию с годовой аттестацией.

Система поощрений и взысканий.

Судьи, имеющие в судебной деятельности значительные успехи и вклад, или другие выдающиеся поступки должны представляться к награде. Награды подразделяются на: благодарность, знак отличия 3-й, 2-й и 1-й степени, почетное звание. Проводятся в жизнь принципы сочетания морального и материального стимулирования.

Судья не должен совершать нижеследующие поступки: распространять суждения, наносящие ущерб достоинству государства; участвовать в нелегальных организациях; участвовать в собраниях, имеющих антигосударственную направленность; участвовать в деятельности, связанной с шествиями и демонстрациями протеста; участвовать в забастовках; не допускается взяточничество, кумовство; вынуждение признания при допросе под пыткой; сокрытие или фальсификация доказательств; разглашение государственной тайны или тайны следствия; злоупотребление служебным положением: нарушение законных прав и интересов граждан, юридических лиц или других организаций; пренебрежение служебными обязанностями; заведение ошибочных дел или нанесение стороне серьезного ущерба; умышленное (преднамеренное) затягивание заведения дела; саботаж и вред работе: использование служебного положения в корыстных целях; занятие хозяйственной деятельностью; частные встречи с заинтересованной стороной или другими доверенными лицами; принятие от заинтересованной стороны или других доверенных лиц угощений и подарков; другие нарушения закона.

Судья за вышеназванные поступки должен быть подвергнут наказанию. Наказания подразделяются на: постановку на вид, выговор, строгий выговор, понижение в должности, снятие с должности, исключение. При наказании в виде снятия с должности одновременно понижается зарплата и ранг судьи. Совершивший преступление в соответствии с законом несет уголовную ответственность.

Другие системы.

Судья пользуется правом ухода на пенсию, на увольнение, на переподготовку, подачу жалобы и протеста. После ухода на пенсию за ним сохраняется установленное государством право на страхование, содержание престарелых, другие права.

3. Формы организации рассмотрения дел народными судами.

В соответствии с положениями Закона КНР об организации народных судов и других законов, организация рассмотрения дел народными судами имеет следующие три формы.

Единоличные действия судьи.

Это форма организации рассмотрения простых дел одним судьей. В соответствии с положениями закона, при единоличных действиях судьи расследуются дела:

Дела по частным жалобам по уголовным делам, рассматриваемым по первой инстанции, другие незначительные уголовные дела.

Простые гражданские дела и экономические споры, расследуемые низовыми народными судами и делегированные им народными судами.

При единоличных действиях судьи расследуются дела, по которым применяются особые процедуры разбирательства, за исключением дел по избирательному цензу или другие серьезные и сложные дела, рассматриваемые судьями - членами судебной коллегии, другие дела, рассматриваемые судьей единолично.

Судебная коллегия.

Это форма организации коллективного разбирательства дела с участием трех и более судей или народного трибунала. В народных судах уголовные дела, рассматриваемые по первой инстанции, гражданские дела и экономические споры, за исключением части простых дел, ведущихся судьей единолично, рассматриваются организуемой судебной коллегией в составе трех судей. Все без исключения дела об административных правонарушениях, рассматриваемые по первой инстанции, проходят через судебные коллегии, дела рассматриваемые по второй инстанции, пересматриваемые дела и дела, связанные с вынесением приговора к смертной казни, полностью проходят через судебные коллегии.

Судебная коллегия - основа судопроизводства при рассмотрении дел народными судами, ее состав—это не фиксированная и не неизменно установленная организационная форма, эта органи-

зация создается на время, председатель суда или председатель палаты назначает одного из судей главным судьей. Председатель суда или председатель палаты при участии в судебном разбирательстве сами выполняют обязанности главного судьи. Во время обсуждения дела в судебной коллегии при расхождении мнений меньшинство подчиняется большинству, но мнения меньшинства должны быть записаны в протокол обсуждения, который подписывается членами судебной коллегии.

Судебный комитет

В соответствии с положением Закона об организации народных судов, народные суды различных ступеней создают судебные комитеты. Члены судебного комитета назначаются и отзываются ПК СНП соответствующих уровней по представлению председателя суш. В судебном комитете председательствует председатель народного суда. Главные задачи:

обсуждение важных или сложных дел;

обобщение опыта судебной работы;

обсуждение других вопросов, имеющих отношение к судебной работе.

4. Основы системы судебной деятельности.

Открытость.

В соответствии с положением статьи 125 Конституции КНР. открытость судопроизводства определяет публичное рассмотрение народными судами всех без исключения судебных дел. за исключением определенной законом чрезвычайной ситуации. По всем без исключения делам, рассматриваемым в соответствии с законом в закрытом режиме, необходимо открытое оглашение выносимого решения. Термин «открытость» означает общественную открытость всего судебного процесса, за исключением обсуждения в судебной коллегии, все заседания допускают присутствие граждан, журналистам разрешается брать интервью и готовить сообщения. Суд перед началом разбирательства должен предать гласности краткое содержание дела, фамилии сторон, время и место открытых заседаний.

В соответствии с положением ст. 7 Закона КНР об организации народных судов фи категории дел расследуются закрыто:

Дела, относящиеся к государственной тайне.

Дела, относящиеся к личным секретам человека.

Дела о преступлениях несовершеннолетних.

Кроме того, в соответствии с положениями гражданского процессуального права, можно разбирать закрыто при ходатайстве стороны о закрытом разбирательстве дела, связанные с разводом и дела, относящиеся к коммерческо-промышленной тайне.

Система защиты

По положению Конституции и Закона об организации народных судов подсудимый имеет право на защиту.

Положения уголовно-процессуального права, развивая это положение, устанавливают, то народные суды обязаны гарантировать получение подсудимым защиты. Они содержат положения осуществления этого принципа и системы. Подозреваемый в совершении преступления, подсудимый помимо права на самозащиту могут также поручить 1 или 2 лицам быть их защитниками. Защитниками могут быть:

адвокат;

общественная организация или лица, рекомендованные организациями, где работает подозреваемый или подсудимый:

опекун, родственники и друзья подозреваемого или подсудимого.

Осужденные лица и лица, находящиеся в местах лишения свободы, не могут быть защитниками.

После передачи дела по обвинению на рассмотрение суда, лицо, подозреваемое и совершении преступления, имеет право поручить дело защитнику. В делах по частным жалобам подсудимый имеет право в нужный момент поручить защитнику свое дело. Обвинитель выступает в суде по делу обвинения. В случае, если подсудимый в силу финансовых трудностей или других причин не имеет возможности выбрать себе защитника, народный суд может назначить адвоката, который

возьмет на себя обязанности правовой помощи, для предоставления ему защиты. Если слепой, глухонемой или несовершеннолетний подсудимый не имеет доверенного защитника, а также если подсудимый, который может быть приговорен к смертной казни, не имеет доверенного защитника, то в таком случае народный суд должен назначить адвоката, который возьмет на себя обязанности правовой помощи, для предоставления ему защиты.

Система «две инстанции - окончательная инстанция».

В соответствии со ст. 12 Закона об организации народных судов, судебные дела народных судов ведутся по системе «две инстанции - окончательная инстанция. Название «две инстанции— окончательная инстанция» определяет, что одно дело проходит расследование судами двух ступеней, после чего объявляется закрытым.

Народные суды имеют систему 4 ступеней и порядок рассмотрения дел по двум инстанциям, последняя - окончательная инстанция. В соответствии с характером дела и сложностью определяется инстанция ведения дела. Если сторона оспаривает решение или определение суда по делу, рассматриваемому по первой инстанции, можно а ограниченные законом сроки подать апелляцию в народный суд следующей инстанции. Если народная прокуратура полагает, что совершена ошибка при вынесении решения или приговоре при рассмотрении по первой инстанции, она вправе в определенные судом сроки подать протест в народный суд следующей ступени. Если в сроки подачи апелляции сторона не подает апелляцию, а народная прокуратура не подает протест, то решение или определение первой инстанции вступает в законную силу. После процедуры проведения расследования по второй инстанции, решение или определение считаются решением или определением в конечной инстанции. Решения и определения по всем делам, за исключением дел, связанным с вынесением смертного приговора, которые по закону должны пройти проверку, вступают в законную силу после рассмотрения апелляционной инстанцией.

В соответствии с положениями закона, нижеследующие дела рассматриваются в одной и окончательной инстанции.

дела, расследуемые Верховным народным судом;

дела об избирательном цензе, расследуемые народным судом в соответствии с гражданским процессуальным правом по особой процедуре, дела о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным, дела об объявлении гражданина пропавшим без вести или умершим, дела о признании имущества бесхозным.

Система коллегиальности.

Положения ст. 10 Закона об организации народных судов определяют, что народные суды в судебных делах придерживаются системы коллегиальности. Кроме простых гражданских дел, рассматриваемых по первой инстанции, и дел оговоренных особыми положениями закона, все дела проходят через организуемые судебные коллегии. Система коллегий - это система ведения судебного дела организуемой судебной коллегией и составе трех и более судей или трех и более судей и народных заседателей. Эта система соотносится с системой единоличного рассмотрения дел.

Судебная коллегия должна иметь нечетное число членов, обычно это 3 человека, осуществляется принцип подчинения меньшинства большинству, можно остаться при особом мнении меньшинства, но его необходимо запротоколировать. Все члены судебной коллегии имеют равные права.

Система отвода.

Понятие «Система отвода» определяет наличие системы отношений работников юстиции с одной стороной, при которой некие особые отношения работников юстиции с делом, находящимся в производстве, или со стороной по этому делу, могут повлиять на справедливое разбирательство дела, поэтому они не могут участвовать в разбирательстве этого дела.

В соответствии с положениями уголовно-процессуального права, судья, прокурор, следователь при одном из нижеприводимых обстоятельств обязан взять самоотвод, сторона и другое законное доверенное лицо также имеют право просить об их отводе: если является стороной по делу либо близким родственником стороны; если у лица либо его родственников имеется заинтересованность в результате рассмотрения дела; если лицо является свидетелем по данному делу, экспертом, защитником или доверенной стороной; если лицо имеет другие связи со стороной по делу,

которые могут повлиять на справедливое разбирательство. Эти положения применимы также к секретарям, переводчикам и экспертам.

Гражданское процессуальное право, административное процессуальное право содержат соответствующие положения отвода судьи решением председателя данного суда, отвода председателя суда решением судебного комитета.

Система пересмотра смертного приговора.

Положения Закона об организации народных судов и уголовно-процессуального права определяют, что дела, связанные с вынесением смертного приговора, кроме рассмотренных Верховным народным судом, должны представляться на утверждение Верховного народного суда. Утверждаются дела, по которым вынесены смертные приговоры по делам об убийствах, изнасилованиях, грабежах, взрывах и других серьезных нарушениях общественной безопасности и общественного спокойствия. Верховный народный суд при необходимости дает полномочия на это верховным народным судам провинций, автономных районов и городов центрального подчинения. Дела, связанные с вынесением народными судами средней ступени приговора о смертной казни с отсрочкой исполнения на 2 года, утверждаются народным судом высшей ступени. Дела, представляются в Верховный народный суд после проверки и дачи согласия народному суду высшей ступени. Вели народный суд высшей ступени не согласен с приговором о смертной казни, дело пересматривается либо возвращается на повторное рассмотрение.

Система судебного надзора

Также называется системой пересмотра дела. Эта система - особая категория судебной деятельности народных судов, связанная с проверкой судебных актов, вступивших в законную силу. Система судебного надзора - это единственное исключение в системе «две инстанции - окончательная инстанция».

В соответствии с положениями Закона об организации народных судов, Уголовного кодекса, гражданского процессуального и административного процессуального права, система судебного надзора включает следующие необходимые позиции:

Предпосылка возбуждения процедуры судебного надзора - обнаружение фактической ошибки либо неправильное применение закона при вынесении вступившего в законную силу судебного акта.

Право возбуждения процедуры судебного надзора принадлежит председателям народных судов различных ступеней, вышестоящему народному суду, вышестоящей народной прокуратуре. Верховному народному суду и Верховной народной прокуратуре.

Формы возбуждения надзорного производства: направление председателем суда дела в судебный комитет, направление дела Верховным народным судом в нижестоящий народный суд, внесение прокурором надзорного протеста.

Народный суд в соответствии с процедурой судебного надзора проводит повторное судебное разбирательство, он обязан провести его через особо созданную судебную коллегия. Если ранее дело рассматривалось этим же судом по первой инстанции, то при проведении надзорных слушаний применяются правила судопроизводства, установленных для первой инстанции, при этом судебные акты могут быть обжалованы или опротестованы в судебном порядке. Если дело рассматривалось ранее по второму инстанции или было рассмотрено вышестоящими судами, то применяется процедура рассмотрения дела по второй инстанции, при этом судебные акты обжалованию и опротестованию не подлежат.

Система взаимной правовой помощи

Система взаимной правовой помощи означает, что учреждения юстиции одного государства (главное учреждение—суд) в соответствии с международными договорами, двух- или многосторонними соглашениями, а при отсутствии договоров - на основе принципа взаимности, должны в ходе проводящегося судебного процесса выполнить определенные правовые действия по отношению к правовым органам другого государства или по просьбе соответствующей стороны.

Правовая помощь в Китае главным образом включает три направления:

Пересылку документов и собранных доказательств в ходе расследования;

Взаимное признание исполнения судебных приговоров и арбитражных решений;

Уголовно-правовую помощь, включая пересылку документов, доказательств, собранных в ходе расследования, и экстрадицию.

Тема 7. Уголовное право КНР.

1. Уголовное право древнего, средневекового Китая.
2. Уголовное право периода династии Цин.
3. Уголовное право Китайской Республики.
4. Формирование уголовного права КНР.
5. Уголовный процесс.
6. Новации в современном уголовном законодательстве КНР.

1. Уголовное право древнего, средневекового Китая.

Древнее и средневековое право Китая, его династийные кодксы создавались в условиях сложившихся в древности стереотипов массового правосознания китайцев, воспринявших идеологию ортодоксального конфуцианства с его синтезом конфуцианства и легизма.

Один из этих стереотипов исходил из веры китайцев в исключительную эффективность взаимодействующих друг с другом моральных норм (ли) и жестких правовых норм (фа). В танском кодексе, закрепившем законченную нормативную основу традиционного права, прямые ссылки на моральные нормы ли, на конфуцианские произведения встречаются более чем в 60 случаях. Вместе с тем кодекс исходит из легистских требований о коллективной ответственности, о поощрении доносов и пр. Правда, при этом под прямым воздействием высказывания Конфуция, осуждавшего донос на родителей и родственников как нарушение священного принципа "сяо", в кодексе предусматривалось наказание смертной казнью за донос на прямых родственников в первом и втором поколениях.

С действием этого стереотипа связана и другая черта массового сознания, восходящая к легизму. Главная цель закона — не регулирование сферы свободы личности, а репрессия, санкция, дополняющая традиционные принципы повиновения старшим, воле правителя. Более того, с правом в массовом сознании стало ассоциироваться лишь уголовное право, которое и получило наибольшее развитие в китайской правовой культуре. Доминирующие нормы китайского уголовного права применялись не, только в случае совершения преступления, но и при простом нарушении морали.

Законодательство, в том числе и танское, не знало и разработанного института необходимой обороны, но освобождало от ответственности ближайших родственников — сына, внука и пр., защищавших от нападения отца, мать, деда, бабуку, ибо негативные последствия этих действий, вплоть до убийства нападавшего, не были продиктованы их преступной волей. В этом же ключе, например, оценивалось и преступное деяние слуги, совершенное по приказу хозяина. Требование "сыновнего благочестия" неизменно диктовало закрепление вышеуказанных норм в китайском законодательстве вплоть до XX в., также как и норм о признании преступным доноса на своих ближайших родственников и об освобождении от ответственности за укрывательство членов семьи, совершивших преступление.

По танскому кодексу смягчались, как правило, наказания за преступления по трем категориям лиц: "старым и малым", а также инвалидам. Но часто детям преступника грозила продажа в рабство. Женщины могли быть казнены, но не могли быть сосланы, а казнь беременной женщины отсрочивалась на 100 дней после рождения ребенка.

Классификация преступлений в зависимости от их общественной опасности в свете конфуцианской морали покоилась в традиционном праве на концепции "10 зол", сложившейся в глубокой древности и пережившей века. При этом объектом преступного посягательства выступал ритуал, нарушение которого в форме непокорства, сыновней непочтительности, несогласия и пр. определяло крайнюю расплывчатость уголовно-правовой нормы, дающей возможность самому судье оценивать тяжесть преступления, относить к той или иной ритуальной категории практически любое преступление. Это свойство "10 зол" во все века

ценилось в Китае, где не испытывали уважения к писаному закону, не допускающему расширенного, толкования правовой нормы.

"10 зол" не покрывали все преступные действия. Они были своеобразным мерилем отношения к другим преступлениям, среди которых во все времена выделялись преступления против конкретного человека, посягательство на его жизнь, здоровье и пр. Наказания при этом определялись в традиционном китайском праве с учетом ряда факторов: социального статуса, отношений преступника и потерпевшего в системе кровнородственных и служебных связей, наличия и интенсивности преступной воли и др.

Преднамеренное убийство влекло за собой самое тяжелое наказание — обезглавливание. От ответственности свободного за убийство "по ошибке", во время игры например, можно было откупиться. Только стговор рабов и буцуев убить хозяина влек за собой высшую меру наказания, убийство же хозяином своего раба и буцуя наказывалось по танскому кодексу 100 ударами толстыми палками, если они провинились перед ним, если нет — то одним годом каторги. Убийство же "по ошибке" в этом случае вообще не наказывалось.

Те же условия учитывались при нанесении телесных повреждений, но мера наказания была меньшей.

К преступлениям против личности танским кодексом относились многовариантные ситуации продажи в рабство свободного (с учетом возраста, пола, родства потерпевшего и преступника), входящие в категорию "незаконного перемещения вещи с присущего ей хозяйского места", вместе с хищением и присвоением различного рода имущества. Эти преступления классифицировались и с учетом того, были ли они совершены против частного или казенного имущества, а также частным или должностным лицом — чиновником. Учитывались при этом и способы незаконного приобретения имущества: ограбление, кража, взятка, приобретение имущества с использованием административных прав (т.е. в сфере административной деятельности чиновника) и незаконное приобретение имущества, связанное с использованием служебного положения. Кража, наказуемая, как правило, битьем толстыми палками, определялась как тайное хищение имущества, грабеж — как открытое хищение с помощью угроз или силы.

Особую группу преступлений доставляли различные формы незаконного обогащения, получение имущества обманом, с помощью запугивания, покупки с применением силы или чрезмерным получением выгоды. Таким образом, стиралась грань между преступлением и нарушением легальных ограничений договоров, что было характерной чертой традиционного права, не проводящего, как правило, четких различий между сферой публичных и частных интересов.

Учитывалась при вынесении наказания и стоимость похищенного. Кража в особо крупных размерах наказывалась по танскому кодексу ссылкой с дополнительными каторжными работами и компенсацией, стоимости похищенной вещи в двойном размере. Кража казенного имущества увеличивала меру наказания. Кража у родственников уменьшала ее. К краже приравнивалось и причинение ущерба чужому имуществу. Сурово карался поджог, затопление чужого участка.

Китайское право не разделяло административного и уголовного наказания. Любое нарушение в сфере деятельности администрации влекло за собой уголовное наказание.

Особую группу преступлений составляли различные нарушения моральных устоев в семье, половые преступления, важнейшим критерием негативной оценки которых выступал также пол преступника и его место в системе родственных связей с потерпевшим.

Господствующее положение бюрократии в обществе определяло наличие в традиционном праве Китая и другого весьма специфического института — "тени", на основании которого родственники чиновника ("тенедателя") получали ряд особых социальных и правовых преимуществ в зависимости от "силы тени", измеряемой рангом чиновника и степенью родства с ним "тенеполучателей". "Тень" давала возможность получения должности на государственной службе, а также освобождала от ответственности или смягчала наказание при совершении уголовного преступления. Последствия ее действия были подробнейшим образом зафиксированы в танском кодексе. Самой мощной была "тень" императора, которая распространялась на большой круг его родственников. Но даже самый мелкий чиновник имел возможность "прикрыть" своей "тенью" деда, бабу, отца, мать, жену, сыновей, внуков.

Принцип коллективной ответственности, лежащий в основе всего китайского правопорядка, трансформировался в течение столетий не только за счет более четкого закрепления круга лиц, подлежащих ответственности, но и изменения форм наказания.

К коллективной ответственности стали привлекать лиц, связанных не только родственными и служебными узами, но и узами территориальными, административными (соседи, местные власти) за преступления совершенные на подведомственной территории и пр. Все больше усложняется и детализируется и система наказаний при коллективной ответственности, которая стала включать в себя не только смертную казнь, но и другие наказания.

Судебный процесс носил инквизиционный характер.

Как всегда, когда процесс имеет инквизиционный характер, судьи исходили из презумпции виновности обвиняемого и ставили своей главной целью добиться признания последнего.

В Китае важными источниками права были закон, императорский указ, но основной самого указа являлось конфуцианская традиция, отобранная конфуцианскими идеологами и возведенные в императив, в долгу образцы поведения, нормы конфуцианской морали.

2. Уголовное право периода династии Цин.

Как и многие другие своды законов средневековья, Дацин люйли описывал преступления преимущественно в форме казусов. Причем, чем I опаснее были те или иные виды преступлений, тем детальнее они описывались в законах и различных подзаконных актах. Например, Дацин люйли устанавливал ответственность за совершение десятков видов убийств, которые в свою очередь детализировались на более конкретные составы в зависимости не только от формы вины, количества преступников и т.д., но и от степени родства, служебного подчинения или иной социальной зависимости преступника и потерпевшего, их социального положения, пола, возраста, времени и места преступления, орудий убийства и т.п. К тягчайшим преступлениям относилось убийство родителей, деда и бабушки, отчима или мачехи; менее тяжким признавалось, например, убийство дяди, тети, старшего брата; наконец, при определенных условиях совершенно ненаказуемым могло оказаться лишение жизни детей и внуков.

Многообразие конституирующих и квалифицирующих преступление признаков, усиленное многовековыми наслоениями законов, подзаконных актов и их толкований, делали невозможной систематизацию общественно опасных деяний. В результате этого Дацин люйли и представлял в виде собраний огромного числа казусов.

Буквально на кануне революции была проделана большая работа по совершенствованию Дацин люйли, приведению его норм в соответствие с реалиями китайского общества. Из кодексов исключили уголовные наказания палочными ударами, а меры физического воздействия, предусматривавшиеся в качестве санкций по гражданским делам, заменялись системой штрафов. Из Кодекса было исключено большое количество устаревших положений. К Дацин люйли как своду законов обращались суды и после падения империи - Цинов. Во многих своих положениях он действовал до 5 мая 1931 г.

3. Уголовное право Китайской Республики.

С установлением в Китае республиканского строя начался процесс модернизации традиционного права. Первым кодексом законов, принятым в Китае после Синхайской революции, было Уголовное уложение 1912 г. Первоначально оно состояло из 411 статей. В 1928 г. в него было внесено ряд изменений, и оно было переименовано в Уголовный кодекс (УК). Позднее этот кодекс действовал в редакции 1935 г. и состоял из 357 статей. Уложение и УК вобрали в себя много прогрессивных по тем временам положений уголовного права. Например, в ст. 10 Уложения в принципе отрицалось назначение наказания по аналогии. В Кодексе отсутствовали абсолютно неопределенные санкции, были достаточно подробно решены вопросы субъективной стороны преступления, соучастия, включены статьи о досрочном освобождении, ликвидировались телесные наказания. Почти целиком заимствованный из уголовного законодательства Японии, Франции, Бельгии, Германии и Нидерландов, этот кодекс внес в уголовное право Китая много новых идей и институтов.

В последующие два этапа реформы национального права, т.е. в периоды до конца 20-х, а затем до середины 30-х гг. в кодификационных работах возобладало стремление к большему уче-

ту особенностей национальной правовой культуры, правосознания китайского народа, специфики мышления юристов страны, что выразилось, в частности, в том, что законодатели стали постепенно вводить в нормативные акты чисто китайские правовые понятия. Так, Уголовный кодекс 1928 г. вернулся к трактовке соучастия, принятому в Дацин люйли, предусматривающей преимущественный анализ субъективной стороны преступления. При этом к главным преступникам относились организаторы и подстрекатели, даже если они физически не участвовали в совершении преступления. Эти положения о соучастии были в дальнейшем развиты в УК 1935 г., по которому подстрекатель привлекался к уголовной ответственности и в том случае, если исполнитель не совершил никаких действий для реализации преступных целей.

Уголовный кодекс 1935 г. счел возможным восстановить и традиционный для Китая институт выкупа наказаний (ст. 41). Так, если имелись препятствия для исполнения приговора (по личным качествам осужденного, его семейному положению, или иным причинам), приговор может быть обращен в штраф из расчета от одного до трех юаней за один день тюремного заключения или ареста.

Кодекс в соответствии с вековыми традициями Китая устанавливал повышенную ответственность за посягательство на жизнь, здоровье и честь родственников. В своих нормах Кодекс определял родственников по прямой восходящей и боковой восходящей линии, и посягательство на жизнь и здоровье каждого из них подробно регламентировалось в нормах Особенной части.

4. Формирование уголовного права КНР.

После образования Китайской Народной Республики в 1949 г. новые уголовно-правовые нормы социалистической направленности закреплялись в отдельных актах, таких как: Положение о наказаниях за контрреволюционную деятельность 1951 г., Временное положение о наказаниях за подрыв денежной системы 1951 г., Временное положение об охране государственной тайны 1951 г., Положение о наказаниях за коррупцию 1952 г. и др. Параллельно шла интенсивная работа над созданием проекта нового УК, который был подготовлен и представлен для законодательного принятия в 1957 г. Этот проект, так и не принятый, создавался под сильным влиянием советского уголовного законодательства - в особенности УК РСФСР 1926 г. (что проявилось, например, в дефиниции понятия преступления, умысла, соучастия, стадий преступной деятельности и т.д.). В дальнейшем кодификационные работы в области уголовного законодательства заметно замедлились, и новый УК был принят лишь в 1979 г. (вошел в действие с 1 января 1980 г.). В последующие годы в него были внесены существенные поправки и изменения, а в 1997 г. он принят в новой редакции.

Уголовный кодекс 1979 г. открыто закрепил идеологию марксизма-ленинизма и китайского социализма, его нормы отличал откровенно классовый характер. ВУК развернуто определяется понятие преступления. Оно основано на признаках общественной опасности преступных деяний и их уголовной противоправности и также носит классовый характер: "Все деяния, посягающие на государственный суверенитет и территориальную целостность, наносящие вред системе диктатуры пролетариата, нарушающие социалистическую революцию и социалистическое строительство, общественный порядок, посягающие на всенародную собственность граждан, их личность, демократические и другие права, а также другие общественно опасные действия, за которые в Кодексе предусмотрено уголовное наказание, являются преступлениями. Но если обстоятельства дела явно незначительны, когда вред невелик, они не считаются преступлениями". Однако, несмотря на то, что запрещенность деяния уголовным законом отнесена к признаку преступления, УК допускает и институт аналогии (как в Общей, так и в Особенной части). Правда, решения судов, вынесенные на основе аналогии, подлежат обязательному утверждению Верховным народным судом Китая (в связи с чем китайские юристы называют такую аналогию контролируемой).

С момента принятия УК был пересмотрен круг субъектов уголовной ответственности. В 1989 г. постановлением ПК ВСНП о дополнительных мерах наказания за коррупцию была впервые введена уголовная ответственность для юридических лиц. В 1995 г. такая же ответственность введена постановлением ПК ВСНП о санкциях за нарушение Закона о компаниях. Эти постановления инкорпорированы в новую редакцию Кодекса.

В УК 1979 г. дается исчерпывающий перечень наказаний. В их систему входят 5 основных видов: надзор, краткосрочный уголовный арест, срочное лишение свободы, бессрочное лишение свободы, смертная казнь, и три дополнительных: штраф, лишение политических прав и конфискация имущества (в отношении иностранцев в качестве и основного, и дополнительного наказания может применяться еще и высылка из страны). Надзор заключается в некотором ограничении свободы осужденного лица.

Бессрочное, лишение свободы предусматривается в санкциях статей Особенной части УК как наказание, альтернативное смертной казни. Лишение политических прав предполагает, что осужденного лишают права избирать и быть избранным; конституционных прав и свобод; права занимать должности в государственном аппарате; права занимать руководящие должности на предприятиях, в учреждениях и народных организациях

С момента своего принятия в 1979 г. УК претерпел кардинальные изменения. Он неоднократно дополнялся отдельными законодательными актами, которые ныне инкорпорированы в новую редакцию Кодекса 1997 г.

В этой связи в Кодексе резко возросло как общее количество статей (со 192 до 452), так и статей Особенной части (со 101 до 351). Из Кодекса исключено понятие контрреволюционного преступления, первая глава Особенной части УК озаглавлена "Преступления против государственной безопасности". Значительно увеличилось число статей в главе об экономических преступлениях, которая раньше называлась "Преступления против социалистического экономического порядка" и содержала всего 15 составов. Теперь глава называется "Преступления против порядка социалистической рыночной экономики" и содержит свыше 190 статей.

Существенные изменения в годы реформ затронули исполнительно-уголовное законодательство. В конце 1994 г. принят Закон КНР о тюрьмах, предусматривающий определенную гуманизацию пенитенциарной системы.

5. Уголовный процесс.

Уголовный процесс в КНР основывается на принципах социалистической законности. В 1996 г. был принят в новой редакции Уголовно-процессуальный кодекс КНР (вместо УПК 1979 г.), существенно усиливший гарантии прав личности в суде. С вступлением УПК в силу прекратили действие Положение КНР об арестах и задержаниях, постановление ПК ВСНП о порядке срочного вынесения судебных решений в отношении преступников, серьезно нарушающих общественный порядок, постановление ПК ВСНП по вопросу о сроках разрешения уголовных дел.

В соответствии с Конституцией никто из граждан не может быть подвергнут аресту иначе как органами общественной безопасности с санкции или по постановлению народной прокуратуры или по постановлению народного суда (ст.37); разбирательство дел во всех народных судах ведется открыто, за исключением особых случаев, предусмотренных законом. Обвиняемый имеет право на защиту (ст. 124). В Конституции и законодательстве закрепляется также принцип независимости судов, равноправие граждан при разбирательстве дел, право граждан различных национальностей на использование своего языка в процессе судопроизводства.

Народные суды, народные прокуратуры и органы общественной безопасности, рассматривая уголовные дела, должны нести отдельную ответственность за осуществление своих функций, взаимно координировать работу, действовать согласованно с тем, чтобы обеспечить точное и эффективное проведение в жизнь закона (ст. 135 Конституции).

Новая редакция УПК, вступившая в силу в 1997 г., предусматривает более ранний и более широкий допуск защитника к обвиняемому и отменяет упрощенную процедуру по некоторым делам, по которым возможно вынесение смертных приговоров. Прежде обвиняемые могли консультироваться с адвокатом не ранее чем за 7 дней до начала суда. Теперь задержанные имеют право на получение юридической помощи до предъявления обвинения.

Несмотря на многочисленные позитивные перемены в законодательстве начиная с 1979 г., на практике уголовный процесс по-прежнему носит обвинительный характер.

6. Новации в современном уголовном законодательстве КНР.

В марте 1997 г., на пятой сессии Всекитайского собрания народных представителей (ВСНП) восьмого созыва были внесены изменения в Уголовный кодекс КНР. Они носили столь

кардинальный характер, что можно было с полным основанием говорить о комплексном реформировании уголовного законодательства.

Отличительной чертой нынешнего УК следует считать его жесткий прагматизм. Законодатели, наученные не самым удачным опытом 1979 г., стремились максимально описать в законе составы тех преступлений, которые действительно совершаются в стране. Свободные от сомнительных международных обязательств и политиканской фракционной конъюнктуры они закрепили в кодексе то, что считали актуальным для современного китайского общества. В процессе интенсивного развития национальной экономики преступления в этой сфере вызывают особое беспокойство властей. КНР с ее огромным населением крайне нуждается в социально-политической и экономической стабильности, законопослушании граждан, чтобы осуществить амбициозные проекты и обеспечить поступательное движение по пути прогресса. Поэтому все негативные тенденции в области экономики тщательно отслеживаются и обобщаются. При необходимости в действующее законодательство вносятся соответствующие изменения и дополнения.

Изменения и дополнения, внесенные в Уголовный кодекс 1997 г., к настоящему времени касаются прежде всего экономических преступлений.

С 1998 г. впервые в китайском уголовном законодательстве вводятся санкции за приобретение обманном путем иностранной валюты. При особо крупном размере суммы или другихотячающих обстоятельствах виновному грозит лишение свободы на срок десять и более лет либо пожизненное заключение, в качестве дополнительного наказания — штраф в размере от 5 до 30% от суммы приобретенной обманном путем иностранной валюты либо конфискация имущества. В постановлении выделены некоторые случаи уголовно наказуемого «приобретения».

УК КНР 1997 г. устанавливает уголовную ответственность юридических лиц («корпоративное преступление»). Согласно ст. 30 Общей части, за нанесение ущерба обществу деяние, совершенное компанией, предприятием, непроизводственной структурой, организацией и рассматриваемое положениями закона как корпоративное преступление, должна наступать уголовная ответственность. Организация, совершившая такое преступление, наказывается штрафом, а лица, непосредственно ответственные за руководство, и другие непосредственно ответственные лица подлежат уголовному наказанию (ст. 31). Весьма распространенная в нынешнем кодексе уголовная ответственность юридических лиц впервые в истории китайского законодательства была зафиксирована в ст. 47 Таможенного кодекса 1987 г. за контрабандные деяния предприятий, непроизводственных структур, государственных учреждений и общественных организаций 13.

Одно из дополнений, предусмотренных постановлением, касается ст. 167 — полная безответственность, проявленная при подписании, реализации контракта лицами, непосредственно ответственными за управление. Сейчас по ней квалифицируется и наказывается полная безответственность работников финансовых структур, компаний, предприятий, занимающихся внешнеэкономической деятельностью, приведшая к приобретению обманном путем или утечке за границу иностранной валюты в больших размерах, что нанесло крупный ущерб интересам государства.

В поправках к УК, принятых 1999 г. на гребне ожесточенной борьбы с противоправными действиями на фьючерсном рынке, законодатель посчитал целесообразным дополнить ст. 225 еще одним пунктом — незаконная деятельность, связанная с ценными бумагами, фьючерсами или страхованием, без разрешения соответствующих государственных компетентных органов. При этом, естественно, под «компетентными органами» понимаются не спецслужбы, а государственные структуры, в ведении которых находится регулирование указанных вопросов.

По постановлению 1998 г., купля-продажа подделанных, переделанных деклараций, свидетельств на импорт, выдаваемых таможеней, разрешений, иных документов и квитанций органов контроля за иностранной валютой квалифицируется и наказывается в соответствии со ст. 280 (подделка, переделка, купля-продажа или кража, грабеж, уничтожение официальных бумаг, документации, печатей государственных органов), что влечет за собой максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до трех лет, а при отягчающих обстоятельствах — от трех до семи лет.

Согласно ст. 397 УК (злоупотребление служебным положением или халатное отношение к служебным обязанностям работников государственных органов) в настоя-

щее время карается полная безответственность работников таможни, органов контроля за иностранной валютой, ставшая причиной приобретения обманным путем или утечки за границу инвалюты в больших размерах.

Согласно поправкам к УК КНР ст. 62 (утаивание собственности, внесение ложных записей в балансовые ведомости или в ликвидационные ведомости по собственности либо распределение собственности компании, предприятия до погашения долгов в ходе ликвидационных мероприятий) заметно расширилась. В ней появилась еще одна статья, которая стала ее «составной частью». Формулировка для уголовного законодательства новая и весьма вероятно, что в дальнейшем она будет активно использоваться. Отныне за утаивание или умышленное уничтожение по закону подлежащих хранению бухгалтерских документов, книг, финансово-бухгалтерских отчетов приотягчающих обстоятельствах допускается лишение свободы на срок до пяти лет либо арест, в качестве дополнительного или самостоятельного наказания применяется штраф в размере от 20 тысяч до 200 тысяч юаней. Закреплена уголовная ответственность юридического лица.

Существенно дополненной оказалась ст. 168 (доведение до банкротства или причинение крупного ущерба государственным компаниям, предприятиям). Если ранее субъектом данного преступления выступало лишь лицо, непосредственно ответственное за управление государственной компанией, предприятием, то теперь им может быть любой работник указанной компании или предприятия.

Тема 8. Гражданское право КНР.

1. Частное право Древнего Китая.
2. Средневековое право Китая.
3. Формирование гражданского права в позднецинский период в Китайской республики.
4. Становление гражданского права КНР.
5. Современный этап развития гражданского законодательства.

1. Частное право Древнего Китая.

Нормы частного права не получили самостоятельного развития в традиционном праве Китая, хотя глагол «ю» в значении «иметь собственность» известен был Китаю еще с конца Чжоу (IV - III вв. до н.э.).

Верховная государственная собственность на землю сосуществовала в Древнем Китае с общинным и частным землевладением крестьян. Земля в Китае стала продаваться и покупаться, дробиться на мелкие участки или концентрироваться в крупные наделы, но, какие бы превращения землепользование не претерпевало, частный или коллективный владелец мог распоряжаться лишь правом владения ею, никогда не переходящим в полную частную собственность.

Несмотря на ранний переход основной массы общинной земли в частное владение, община еще в I в. до н.э. могла вступать в договорные поземельные отношения как самостоятельная сторона, а присутствие представителя общины являлось непременным условием при совершении поземельных сделок. Согласно источникам I в. н.э. заключать договоры купли-продажи земли могли женщины и государственные рабы.

В Древнем Китае часто издавались законы, которые в той или иной мере отражали требования защиты мелкого крестьянского землевладения. Это особенно ярко проявилось в I в. до н.э. в изменении государственной политики в отношении лиц, попавших в рабство за долги, и в отношении рабовладения. Обычай закладывать детей за долги, которые становились рабами, если не были выкуплены в течение трех лет, существовал повсеместно.

2. Средневековое право Китая.

Средневековое право Китая складывалось в условиях непрекращающегося противоборства социально-классовых сил, интересы которых были преимущественно связаны или с государственной или с частной собственностью на землю. Общинное землевладение было уничтожено в Китае еще в древности. Коллективная собственность на землю долго продолжала существовать в форме неразделенной семейной собственности, родовой собственности, выделенной на поддержание культа предков и на общинные кладбища. Особый вид собственности представляла

собой собственность буддийских и даосских общин. Первоначально отчуждение большесемейной собственности допускалось лишь в случае крайней нужды с правом последующего выкупа. Эти ограничения и определили широкое развитие института залога земли, особенностью которого было то, что залогодатель длительное время не терял на заложенную землю права собственности, сохраняя право выкупа земли после истечения срока уплаты долга. По указу 962 года право выкупать землю даже по истечении срока уплаты долга передавалось и потомкам залогодателя.

Залогодержатель не мог перезаложить землю, даже если в договоре займа под заклад земли (этот договор обязательно оформлялся письменно) оговаривалась возможность продать землю. В случае неуплаты долга продаваемая земля должна была быть предложена сначала родственникам, затем соседям залогодателя. В это время особенно часто закладывали людей, прежде всего рабов.

В обычном праве Китая, например, такой принцип, что рост процентов по долгам не мог превышать суммы самого долга.

При залоге движимого имущества также исключалось самовольное распоряжение им, даже если исполнение договора было просрочено. Отдать в залог семейное имущество мог только глава семьи, в крайнем случае, старший сын.

Китайское право отличало от договора займа договор ссуды, передачу в пользование конкретно-определенной вещи, невозвращение которой влекло за собой уголовную ответственность. Особо оговаривалось в кодексе запрещение заключать договор ссуды чиновникам, в ведении которых находились казенные рабы, скот, когда вещь ссужалась самому себе или другому лицу, а также предоставление себе или другому лицу беспроцентного займа из казенных средств.

В китайском обязательственном праве особое место отводилось договору купли-продажи, при котором соглашение сторон являлось главным условием его действительности.

3. Формирование гражданского права в позднецинский период в Китайской республике.

Цинский Китай имел два систематизированных свода законов, один из которых относился к государственному и административному праву, другой - к уголовному, гражданскому и семейному.

Это второй свод законов назывался Дацин люйли (Основные законы и постановления Великой династии Цин). Он ставил маньчжурских завоевателей в привилегированное положение по отношению к коренному населению. Своеобразной была систематизация норм в Дацин люйли. Он состоял из семи разделов. В первом указывались виды наказаний и обстоятельства, при которых наказания могут быть смягчены, в остальных содержались составы преступлений и способы разрешения гражданских споров, причем каждый раздел был связан с деятельностью одного из министерств. Так, например, раздел министерства налогов содержал санкции за неуплату поземельного и других налогов, за посягательство на государственное имущество, за преступное нарушение публичного интереса при производстве и обмене товаров.

Из анализа Дацин люйли следует, что в его установлениях (в том числе и предусматривающих наказание) так или иначе, отразилась система действовавших в традиционном Китае частноправовых норм. Так, брачно-семейные отношения, оформлявшиеся договором между главами семейств, регулировались широким комплексом норм обычного права, в которых дух конфуцианской морали проявлялся нагляднее всего. Отношения по наследованию имущества также регламентировались достаточно развернутыми правилами. В сфере земельного права особенно подробно были разработаны арендные отношения. Кодекс косвенно свидетельствовал о существовании в цинском Китае, правда, в неразвитой форме, рынков, торговых агентов, банков, торговых товариществ, акционерного капитала. В регламентации деятельности торговцев и кустарей исключительную роль играли гильдии, располагавшие своими уставами и правилами ремесла и торговли, а также органами разрешения споров.

В области гражданско-правовых отношений, как уже отмечалось выше, продолжали действовать относящиеся к гражданскому праву положения Дацин люйл. Вместе с тем был принят ряд важных для предпринимателей законов, регулирующих имущественные отношения в некоторых специальных областях, например Горнопромышленный устав 1914 г., Лесной устав 1915 г.

Большую роль во внедрении положений западного права в судебную практику сыграл Верховный суд, выполнявший в те годы определенные нормотворческие функции.

В последующие два этапа реформы национального права, т. е. в периоды до конца 20-х, а затем до середины 30-х гг. в кодификационных работах возобладали стремления к большему учету особенностей национальной правовой культуры, правосознания китайского народа, специфики мышления юристов страны, что выразилось, в частности, в том, что законодатели стали постепенно вводить в нормативные акты чисто китайские правовые понятия.

Как показала практика, гражданский оборот в Китае не достиг той степени свободы, когда его функционирование полностью обуславливается экономическими интересами, не допускающими какого-либо волевого вмешательства извне. Внеэкономическое волевое давление оказалось весьма эффективным в период интенсивного развития в Китае капиталистических отношений.

Проект Гражданского кодекса Китайской Республики был разработан к концу 1925 г. Однако, последующие бурные события в стране (национальная революция 1925 - 1927 гг.) помешали его принятию. Окончательно проект Кодекса был принят по частям в 1929 - 1930 гг. и полностью вступил в действие в мае 1931 г. Гражданский кодекс (ГК) Китайской Республики был разработан с ориентацией на соответствующий кодекс Японии и Германское гражданское уложение (ГГУ). (Как известно, и японский ГК был составлен под сильным влиянием ГГУ). Вместе с тем гоминьдановский ГК имел свои особенности. Так, с точки зрения общей формы и отдельных институтов он выглядел более упрощенным, примитивизированным - многие его положения не были разработаны столь подробно и тщательно, как в японском ГК и ГГУ, прямо отсылали к нормам обычного права, которые в ряде случаев противоречили законам.

В целом гоминьдановский ГК регулировал имущественные отношения в общей форме. Многие вопросы промышленной и торговой деятельности им не охватывались, что требовало разработки отдельных законов, которые в совокупности позволяли говорить о появлении в Китае торгового права. Среди актов торгового права, принятых до начала антияпонской войны (1937 - 1945 гг.), можно упомянуть принятое в 1929 г. Положение о торговых товариществах, Законы о купеческих гильдиях, о биржах, о страховании, о товарораспорядительных документах. Затем последовало законодательство о товарных знаках и ценных бумагах (1930 г.), Закон о банках (1930 г.), Земельный закон и Временное положение о патентах (1932 г.), Положение о торговых портах (1933 г.), Законы о несостоятельности и страховых предприятиях (1935 г.). Одновременно с законом принимались подробные правила о порядке его применения.

Довольно полное и подробное по всем отраслям законодательство Китая непрерывно уточнялось или дополнялось. Основные гоминьдановские законы были сведены в Люфа цюаньшу - Полную книгу шести законов (или шести отраслей права), в которую вошли законодательные нормы, сгруппированные по следующей схеме: конституционное право, гражданское право, гражданско-процессуальное право, уголовное право, уголовно-процессуальное право, административное право, куда включалось трудовое, финансовое и земельное право. Однако реальные результаты усилий Гоминьдана модернизировать правовую систему страны оказались незначительными. Последовательному проведению в жизнь новых законов препятствовала раздробленность страны.

4. Становление гражданского права КНР.

Еще до образования КНР в феврале 1949 г. директивой ЦК КПК было отменено действие гоминьдановского законодательства на территории освобожденных районов. Взамен старого законодательства судам и правительственным органам было предложено руководствоваться установлениями, выраженными в «программах, положениях, приказах, постановлениях и других документах, опубликованных народными правительствами и Народно - освободительной армией, а при отсутствии их — политикой новой демократии». Действительно, освобожденные районы обладали определенной правовой базой, первоначально заложенной еще на советском этапе революции в Китае. Однако они не могли создать достаточно систематизированного законодательства в силу чрезвычайных условий своего существования. Их законодательные акты были скорее профаммными документами. Так, вместе с провозглашением Китайской советской республики съездом советов были приняты законы о земле и труде. По первому закону земли милитаристов, помещиков и зажиточных крестьян («кулаков»), а также храмовые земли подлежали конфискации и распределению между бедняками и середняками. Батраки и красноармейцы обеспечивались землей

наравне со всеми. «Кулакам» вместо конфискованной предоставлялась земля худшего качества. У всех указанных категорий землевладельцев, кроме «кулаков», конфисковывалось все имущество, у «кулаков» - только «лишний» скот и сельскохозяйственные орудия. Законом подтверждалось право крестьян на куплю-продажу и сдачу в аренду земли.

В области гражданского права в КСР были приняты Временные правила о вложении капиталов в торговые и промышленные предприятия (1 января 1932 г.) и Временные правила о ссудах (1 февраля 1932 г.). Первый акт предоставлял свободу деятельности предпринимателям, соблюдающим законы и постановления КСР. Второй акт объявлял недействительными всякие займы, носившие ростовщический характер, устанавливая наивысший размер процента по краткосрочным и долгосрочным займам.

В силу разобщенности освобожденных районов, объединенных только политическим и военным руководством КПК законодательство этого времени носило сугубо партикулярный, разрозненный характер, кроме Маньчжурии, на большей части территории которой власть КПК установилась сразу после окончания второй мировой войны. Довольно большой пласт нормативных актов создало за короткий период своего существования в 1948 - 1949 гг. и народное правительство Северного Китая.

В целом несовершенство созданной в освобожденных районах правовой базы делало полный отказ новой власти от старого законодательства вряд ли оправданным. Главную роль в этом сыграли идеологические стереотипы ортодоксального марксизма, в соответствии с которыми гоминьдановское право не могло расцениваться иначе как реакционное и враждебное, обреченное на уничтожение.

После образования КНР партикуляризм сохранился. До 1954 г. страна была разделена на большие административные районы, военно-административные комитеты которых осуществляли обширное нормотворчество. Некоторые нормативные акты этих районов помещались в общекитайских сборниках законов и постановлений, особенно по вопросам, еще не отрегулированным национальным законодательством.

Законодательным актом, принятым ЦНПС, был опубликованный 21 июня 1950 г. Закон о земельной реформе, целью которого была ликвидация помещичьего землевладения. Закон регулировал конфискацию помещичьей земли, принадлежавших помещикам сельскохозяйственного инвентаря, излишков зерна, части жилых строений в сельской местности и их распределение среди «безземельных и малоземельных крестьян».

Хозяйственные отношения в промышленности и торговле в восстановительный период регулировались главным образом множеством ведомственных инструкций и положений. Однако тогда же были изданы основополагающие акты, направленные на централизацию управления экономикой, которыми явились принятые в марте 1950 г. два постановления Административного совета: о централизации финансово-экономической работы и об осуществлении мероприятий по централизации государственной торговли в стране.

В декабре того же года Административным советом принимается Временное положение о частных предприятиях, создававшее определенную правовую базу для предпринимательской деятельности национальной буржуазии. В нем регулировался порядок создания, регистрации и деятельности частных предприятий, закреплялись их формы (простые товарищества, товарищества с ограниченной ответственностью, акционерные компании и т. п.), права и обязанности их участников и другие вопросы. Несмотря на командно-разверсточную систему в китайской экономике, в праве КНР в 50-е гг. прослеживались тенденции к формированию нескольких видов и даже групп хозяйственных договоров, регулировавшихся ведомственными инструкциями.

Но к концу 50-х годов XX века стали появляться нигилистические тенденции по отношению к праву и законности, в том числе и к правовым основам государства. Существовало много нормативных предписаний, распространявшихся в закрытом порядке по различным учреждениям. Постепенно такой порядок стал нормой государственной жизни. Число публикуемых актов сначала сократилось, затем нормативные акты перестали публиковаться совсем.

И первые, после пятнадцатилетнего перерыва, нормативные акты были опубликованы в начале 1979 г. В их числе был Закон КНР о лесном хозяйстве (Лесной кодекс КНР). Не случайным

было появление в числе первых актов Закона о лесном хозяйстве. Бессистемная вырубка лесов в ряде районов страны отрицательно повлияла на климатические условия и сельскохозяйственное производство.

Последовавший за принятием Конституции КНР 1982 г. период характеризовался довольно бурным, но в то же время и достаточно осмотрительным правовым строительством - многие нормативные акты принимаются в качестве временных положений, широко практикуется издание актов, проходящих экспериментальную проверку на практике. В 1986 г. были введены в действие Общие положения гражданского права, в которых собраны преимущественно те институты и нормы гражданского права, которые не будут требовать значительной корректировки по мере продолжения экономических преобразований. Иначе говоря, содержание Общих положений оказалось близко к функциям традиционно понимаемой Общей части Гражданского кодекса. По отдельным гражданско-правовым институтам китайский законодатель предпочитает принимать отдельные законы, в которых возникает потребность и для которых созрели условия. Были изданы также законы о хозяйственном договоре (1981 г.), о товарных знаках (1982 г.), о патентах (1984 г.), о внешнеэкономическом договоре (1989 г.), о наследовании (1985 г.), об авторском праве (1990 г.), о компаниях (1993 г.), о векселях (1995 г.) и пр., а также многочисленные подзаконные акты, именуемые положениями о порядке применения того или иного закона.

Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) КНР был сначала принят ПК ВСНП для применения в опытным порядке (1982 г.). В качестве экспериментального закона он действовал 9 лет. По мере развития регулируемой рыночной экономики потребовалось внести изменения в положения, регулирующие процессуальную сторону рассмотрения гражданских дел в судах. ГПК в новой редакции и в постоянном варианте был принят сессией ВСНП 9 апреля 1991 г. Кодексом, в частности, была уточнена процедура рассмотрения гражданских дел, касающихся иностранных граждан, апатридов, иностранных предприятий и организаций.

Начиная с 1979 г. в КНР введено в действие значительное количество нормативных актов в области охраны окружающей среды. Так, в 1979 г. были приняты экспериментальные Лесной кодекс КНР и Закон КНР об охране окружающей среды, который явился основой для формирования всей системы природоохранного законодательства страны. В 1989 г. он был заменен более совершенным постоянным актом с аналогичным названием.

Экспериментальный Лесной кодекс 1979 г. был пересмотрен и утвержден в качестве постоянного закона в 1984 г. Он является одним из самых разработанных природоохранных законов КНР, регулирующих охрану и рациональное использование лесных ресурсов и лесоразведение. В приложении к закону воспроизводятся статьи Уголовного кодекса, регламентирующие наказания за ущерб, причиненный лесам.

Были приняты также: Закон об охране окружающей среды морей и океанов (1982 г.), Закон о предотвращении загрязнения водной среды (1985 г.), Закон о предотвращении загрязнения атмосферы (1987 г.). Водный кодекс (1988 г.), Закон об охране диких животных (1988 г.).

5. Современный этап развития гражданского законодательства.

Содержание гражданского права КНР, как и других отраслей, определяется особенностями социально-экономической модели этого государства. Основы экономических отношений (прежде всего отношений собственности) закреплены на конституционном уровне. Статья 15 Основного Закона КНР в редакции 1993 г. гласит: «Государство осуществляет социалистическое рыночное хозяйство. Государство усиливает законодательную деятельность в области экономики, совершенствует макрорегулирование». В Конституции закреплено, что основа социалистической экономической системы КНР - социалистическая общественная собственность на средства производства, то есть общенародная собственность и коллективная собственность трудящихся масс (ст. 6); государственный сектор экономики - «руководящая сила в народном хозяйстве» (ст. 7); различные формы кооперативной собственности рассматриваются как социалистический сектор хозяйства (ст. 8), а единоличные хозяйства городских и сельских тружеников определяются как дополнение к социалистическому общественному хозяйству (ст. 11). В 1988 г. ст. 11 Конституции была дополнена следующим образом: «Государство допускает существование и развитие частного хозяйства в пределах, установленных законом. Частное хозяйство является дополнением к социалистической

экономике, основанной на общественной собственности. Государство охраняет законные права и интересы частного хозяйства, направляет его деятельность, осуществляет контроль и управление».

Начиная реформу, Китай оказался фактически без гражданского законодательства. Отказ от командно-административных методов и строительство многоукладной экономики смешанного (планово-рыночного) типа потребовали разработки правовых норм, необходимых для регламентации рыночных отношений. Создание нового гражданского законодательства чрезвычайно осложнялось тем фактом, что руководства КНР не имело четкого представления об окончательной общественной модели, которая должна утвердиться в результате длительных экономических реформ. Поскольку эта модель и конечном итоге должна воплощать «социализм с китайской спецификой», законодатель был лишен возможности заимствовать «готовые» гражданские законы капиталистических стран, как это было сделано в конце XIX в. в Японии и в 1920-е гг. в гоминьдановском Китае.

В КНР пока нет собственного Гражданского кодекса. Задача разработки ГК ставилась еще в 1950-е гг., работа в этом направлении активно велась в начале 1980-х гг. (было подготовлено несколько проектов ГК). Однако китайский законодатель в итоге отказался от Гражданского кодекса. Вместо ГК в 1986 г. были приняты и с 1987 г. вступили в силу Общие положения гражданского права (ОПГП). Они закрепляют основы систематизации этой отрасли, ее роль и место в системе современного китайского права.

В ОПГП урегулированы лишь те вопросы гражданского права, которые не вызывали резких разногласий у китайских законодателей. В этом акте определено, в частности, какая область общественных отношений регулируется гражданским правом (ст. 2), каков метод его регулирования (ст. 2. 3), кто является субъектами гражданского права и каково их правовое положение (ст. 1, 2. разделы II, III), за какими образованиями может признаваться статус юридического лица (ст. 36 - 53); каково содержание права собственности - важнейшего цивилистического института (ст. 71); в каких правовых формах предполагается реализация права государственной и коллективной собственности (ст. 80 - 82); что такое обязательства, как они возникают и каким образом должны исполняться (ст. 84 - 93). Общие положения гражданского права КНР также закрепили единый институт интеллектуальной собственности, не раскрыв, правда, ее понятия (ст. 94 - 97); в специальный институт выделили гражданскую ответственность, разделив ее на договорную и внедоговорную (ст. 106 - 133), установили способы защиты гражданских прав (ст. 134), правила исковой давности (ст. 135 - 141), закрепили институт представительства (ст. 63 - 70). Наконец, в ОПГП были включены важные нормы международного частного права, регулирующие гражданско-правовые и семейные отношения с «иностранным элементом» (ст. 142 - 150).

В то же время многие важные моменты гражданско-правового регулирования в ОПГП не отражены. Так, в нем отсутствуют нормы, позволяющие провести классификацию юридических лиц, закрепляющие порядок их образования. Не наблюдается сколь-нибудь значительного (по сравнению с Конституцией) развития положений о видах собственности - государственной, коллективной, частной собственности, об их режимах и т.п. То же самое можно сказать и об индивидуальной (личной) собственности граждан. В Конституции эта собственность никак не характеризуется, а в ОПГП любая собственность граждан именуется «нейтрально - индивидуальное имущество» (ст. 75). Не содержат ОПГП и основы для регламентации основных видов гражданских договоров, для регулирования совместной деятельности. Неполно обрисован правовой статус индивидуальных хозяйств в промышленности и торговле, а также артелей. Немало вопросов возникает по поводу ответственности при отсутствии вины, правил возмещения убытков.

Вместе с ОПГП была принята серия законов и положений, которыми регулируется правовой статус различных субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности и в которых одновременно содержится определенная регламентация отношений собственности. Еще в 1931 г. принят Закон КНР о хозяйственном договоре - основной акт, регулирующий отношения хозяйственного оборота (помимо этого Закона в КНР действует ряд положений об отдельных видах хозяйственных договоров). Отношения, связанные с объектами исключительных прав, регламентируются законами о техническом договоре (1987), авторском праве (1990), о патентах (1984) и товарных знаках (1982). Наследственным отношениям посвящен отдельный Закон 1885 г. Регулиро-

вание экономических отношений с иностранным участием основывается на Положении об особых экономических зонах провинции Гуандун (1980) и на Законе КНР о внешнеэкономическом договоре (1985).

Гражданское законодательство КНР предусматривает следующие виды субъектов хозяйственной деятельности: государственные предприятия, коллективные предприятия (городские, волостные, деревенские предприятия коллективной собственности), частные предприятия, совместные предприятия с китайским и иностранным капиталом, предприятия иностранного капитала, крестьянские паевые и кооперативные предприятия. Частные предприятия (по Закону о частных предприятиях) делятся на три вида: самостоятельные, артельные предприятия и компании с ограниченной ответственностью. В 1993 г. был принят Закон о компаниях, которым предусмотрены также акционерные компании с ограниченной ответственностью. В 1997 г. принят Закон о хозяйственных товариществах.

Тема 9. Договорное право КНР.

1. Понятие договора в ОПГП КНР.
2. Закон КНР об экономическом договоре.
3. Закон КНР о техническом договоре.
4. Арбитражные суды.
5. Экономические отношения КНР с СССР (Россией).
6. Договорное право КНР. Закон о договоре. Общие положения.

1. Понятие договора в ОПГП КНР.

Общие положения гражданского права КНР (ОПГП КНР) определяют договор как «соглашение, устанавливающее, изменяющее или прекращающее гражданские отношения между сторонами» (ст.85).

Данная формулировка позволяет выделить следующие юридические особенности договора.

1. Договор - вид правового акта, устанавливающего гражданские правоотношения между сторонами, это волевой акт сторон, определяющий права и обязанности между ними. Права сторон по договору получают юридическую защиту, невыполнение же договорных обязательств немедленно порождает определенные неблагоприятные последствия для нарушителя. Некие соглашения между людьми, не порождающие взаимных прав и обязанностей, не урегулированные нормами договорного права, не являются договорными отношениями.

2. Договор - всегда двусторонний или многосторонний правовой акт, выражающий совместную волю сторон. При заключении договора необходимо, чтобы все (две или более) стороны достигли соглашения, пришли к единому мнению. Если намерение подписать договор выразила лишь одна из сторон, такой договор не считается заключенным.

3. Стороны договора, независимо от того, являются ли они юридическими или физическими лицами, а также независимо от их ведомственной принадлежности, равны по своему правовому положению.

Договор - это акт, основанный на законе. Легальными в КНР признаются законы, не противоречащие предписаниям соответствующих императивных норм, могущие быть признанными (утвержденными) компетентными государственными органами, права сторон, по которым обеспечиваются юридической защитой.

Раздел 8 ОПГП КНР содержит множество коллизионных привязок применительно к отдельным видам правоотношений. Так, китайский законодатель установил, что в договорных отношениях в сфере внешнеэкономических связей стороны «могут по своему выбору руководствоваться положениями закона, применяемого для урегулирования споров, связанных с договором, если законодательством не установлено иное. Если стороны по договору, регулируемому отношения с заграницей, не сделали такого выбора, применяется закон государства, наиболее тесно связанного с договором (ст. 145). Как видим, к данному типу правоотношений законодательство КНР восприняло коллизионный критерий, характерный, прежде всего, для США. Ст. 150 ОПГП КНР содержит так называемую "оговорку о публичном порядке», суть которой

состоит в том, что применение иностранного закона допускается лишь в том, случае, если это не ущемляет общественных интересов Китайской Народной Республики. Общие положения гражданского права в истории «нового Китая» систематизированы впервые и потому еще ждут своей дальнейшей кодификации.

2. Закон КНР об экономическом договоре.

Закон КНР об экономическом договоре 1981 г. с изменениями и дополнениями 1993 г. следует иметь в виду не только то новое, что в него включено, но одновременно и то, чего в нем уже нет. Прежде всего, обращает на себя внимание отказ от признания планового акта основанием возникновения гражданско-правового обязательства. Из Закона теперь в целом исключено всякое упоминание о плановом акте (тем не менее, сделана оговорка, согласно которой деятельность государственных организаций может строиться по-прежнему и на основании директивных планов). Новая редакция отличается также и от несоответствующих рыночному хозяйству принципов, например, от принципа вмешательства компетентных отраслевых государственных и вышестоящих руководящих органов в осуществление предприятием хозяйственной деятельности, принципа неравноправия субъектов экономического договора. Так, ст. 2 подчеркивает равенство юридических лиц, иных экономических организаций, единоличных торговых и промышленных хозяйств, сельских подрядных хозяйств. Если прежний вариант Закона право признания экономического договора недействительным относил к компетенции органов, осуществляющих контроль за выполнением договоров, и к компетенции народных судов, то сейчас этим правом обладают только народные суды и арбитражные органы.

В качестве гаранта по обязательствам одной из сторон может теперь выступать не только организация, но и любое лицо, изъявившее согласие на это.

При заключении экономических договоров субъектам предоставляется значительная свобода действий. В новой редакции опущены не только ссылки на директивные планы, но и ссылки на разнообразные правила установки по заключению договоров, принятые соответствующими государственными органами.

Статья 26 установила три случая, при наступлении которых допускается вносить изменения или аннулировать экономический договор (раньше их было пять), а именно:

- 1) если обе стороны решили путем консультаций внести такие изменения или аннулировать договор, при условии, что это не наносит ущерба интересам государства и общества;
- 2) если непреодолимы препятствия, делающие невозможным выполнение всех обязательств, предусмотренных экономическим договором;
- 3) если другая сторона не исполнила договор в установленный срок.

Практически заново были написаны последние три раздела Закона. Так, теперь в разделе "Примирение и арбитраж в связи с экономическими договорами" говорится, что стороны, не желающие разрешить спор путем консультаций или примирения, а также в тех случаях, когда в результате консультаций не урегулировали его, могут в соответствии предусмотренной в договоре арбитражной оговоркой или в соответствии с заключенным впоследствии в письменной форме соглашением об арбитраже направить заявление о посредничестве в арбитражный орган. Стороны, не предусмотревшие в договоре арбитражную оговорку, а также не заключившие впоследствии соглашения об арбитраже могут подать иск в народный суд (ст. 42). С одного года до двух увеличен срок исковой давности по спорам, связанным с экономическими договорами. Полностью переработан также раздел "Контроль за экономическими договорами". Контрольные функции возложены на управления промышленно-торговой администрации народных правительств различных ступеней и соответствующие компетентные органы. Они отвечают за применение мер к тем, кто использует экономические договоры, наносящие вред государственным или общественным интересам. Народный Банк КНР выведен из числа органов, обязанных осуществлять контроль за соблюдением экономических договоров.

Наконец, из Закона исключены статьи, связанные с заключением и исполнением договоров, регулирующих вопросы научно-технического сотрудничества. Это сделано в связи с принятием 23 июня 1987 г. Закона КНР о техническом договоре. Издание данного Закона было обусловлено

необходимостью активизации развития науки и техники, содействия науке и технике как фактору, служащему целям модернизации, защиты законных

3. Закон о техническом договоре КНР.

Техническими договорами в КНР признаются договоры, устанавливающие права и обязанности граждан в области освоения техники, ее передачи, технических консультаций и технического обслуживания, заключенные между юридическими и физическими лицами, а также между физическими лицами (ст. 2). Под договором об освоении техники подразумевается договор, заключенный между сторонами в целях разработки и освоения новой техники, новой продукции, новой технологии и новых материалов, а также их систем (ст. 27). Договор о передаче техники - это соглашение, заключенное сторонами в целях передачи патентных прав, прав на подачу заявок для патентования, получение разрешения на применение патентов, передачи не запатентованной техники (ст. 34). Под договором о технических консультациях и техническом обслуживании понимается договор, заключенный с целью предоставления одной стороной другой обоснований по определенным техническим вопросам, технических прогнозов, исследований по специальным техническим вопросам, аналитических оценок (ст. 44).

Нельзя не заметить, что норма, устанавливающая субъектный состав технического договора, отличается от соответствующей нормы Закона КНР об экономическом договоре. Это связано с постепенным сужением сферы планового воздействия государства, что и проявилось в Законе КНР о техническом договоре, непосредственно разрешившего установление соответствующих договорных отношений между физическими лицами. Реализация прав граждан в связи с приобретением ими статуса, самостоятельных субъектов экономической деятельности, тем не менее, зачастую наталкивается на отсутствие разработанной правовой базы. Основной задачей Закона КНР о техническом договоре является определение принадлежности результатов технического творчества. Так, устанавливается, что технические результаты, достигнутые при выполнении заданий или при использовании материально-технических условий какой-либо организации, являются служебными техническими результатами. Соответственно право их использования и передачи принадлежит данной организации при сохранении обязанности последней на поощрение работника, достигшего технического результата (ст. 6). Одновременно, государство, в лице соответствующих компетентных ведомств, оставляет за собой право использовать результаты технических разработок организаций как государственной, так и коллективной собственности, а также частных лиц по своему усмотрению, при условии, что такие разработки имеют важное общественное значение. Закон предусматривает письменную форму для технических договоров (ст. 9), однако не устанавливает четких указаний относительно его содержания, отдавая решение этого вопроса на усмотрение сторон. Статья 15 предлагает лишь общий макет технического договора, не обязывая при этом участников строго следовать ему. Следуя практике издания специальных нормативных актов, регулирующих отношения, связанные с заключением, изменением, расторжением и использованием различных типов договоров.

5. Экономические отношения КНР с СССР (Россией).

Постоянный комитет ВСНП шестого созыва 21 марта 1985 г. принял Закон КНР о внешнеэкономическом договоре. Из сферы действия Закона исключены договоры о международных перевозках. Статья 2 устанавливает, что внешнеэкономическими признаются договоры, заключенные между предприятиями или прочими хозяйственными организациями Китайской Народной Республики и иностранными предприятиями и прочими хозяйственными организациями или отдельными лицами. Закон содержит лишь общие нормы. Так, в нем отсутствуют положения, регулирующие отдельные виды договоров. Поэтому представляется правильным применение данного Закона вместе с Законом об экономическом договоре. Несмотря на то, что данный акт регулирует внутренние договорные отношения, заложенные в нем принципы должны учитываться.

Закон закрепляет принципы равноправия и взаимной выгоды, согласованности мнений в ходе консультаций, а также относит на усмотрение сторон решение вопроса о применимом праве в случае возникновения споров по договору. Однако правоотношения по поводу исполнения в пределах КНР договора о совместных предприятиях с участием китайских и иностранных партнеров всегда подчиняются праву КНР (ст. 5). Закон устанавливает письменную форму для внешнеэко-

номических договоров. Изменения в договор допускается вносить только при условии достижения сторонами соответствующего соглашения в результате консультаций (ст. 28). Расторгнуть договор одна из сторон может только при наступлении предусмотренных статьей 29 условий, если:

- 1) в результате нарушения договора другой стороной подвергается серьезному сомнению возможность получения экономической выгоды;
 - 2) одна из сторон не исполнила договор в установленный срок, а также в приемлемый для другой стороны дополнительный срок;
 - 3) обстоятельства непреодолимой силы препятствуют полному выполнению договорных обязательств;
 - 4) возникли условия, предусмотренные непосредственно в договоре.
- Договор прекращается непременно, если он полностью исполнен, если имеется решение арбитражного органа или суда, либо в случае согласованного прекращения договора сторонами (ст. 31).

Срок исковой давности по спорам, связанным с исполнением договора о покупке или продаже товаров, равен четырем годам. Срок для возбуждения дела в суде или обращения в арбитражный орган по спорам, связанным другими договорами, устанавливается особо (ст. 39).

Положение КНР о договорах на импорт техники, опубликованной Государственным Советом 24 мая 1985 г., регулирует вопросы, связанные с заключением соответствующего типа договоров. Им устанавливается, что под импортом техники понимается "приобретение компаниями, предприятиями, организациями и лицами, находящимися на территории КНР (получателями - М.Д.), путем торгового или технико-экономического кооперирования импортной техники у компаний, предприятий и лиц, находящихся за пределами территории КНР (поставщиками - М.Д.)" (ст. 2). Под импортом техники понимается также приобретение разрешения на монопольные или иные права, касающиеся производства промышленной продукции, приобретение специальной технологии по контролю и регулированию производственных процессов, комплектования, проектирования и качества продукции, приобретения права на техническое обслуживание.

Договоры на импорт техники должны заключаться в письменной форме, они подлежат обязательному утверждению получателем в Министерстве внешнеэкономических связей и внешней торговли КНР или иным компетентным органом. Договор на импорт техники не может противоречить установлениям Закона об экономическом договоре и обязательно должен содержать условия, определяющие характер, объем и назначение импортируемой техники, прилагаемую документацию относительно монопольных прав и торговой марки, а также указание технических целей договора, сроки и меры их реализации, размер, порядок и форму оплаты.

Известно, что нормальное осуществление предпринимательской деятельности нуждается в защите и охране прав и интересов сторон, заключивших договор. Для этого создаются особые органы, чья деятельность направлена на разрешение споров с участием предпринимателей. Такими органами являются арбитражные суды. Споры, возникшие в сфере международной торговли, как правило, передаются на рассмотрение специальным арбитражным органам. Например, в России - это Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ, в Китае - Международная торгово-экономическая арбитражная комиссия при Комитете содействия международной торговле КНР.

12 сентября 1988 были приняты "Правила рассмотрения арбитражных дел в Международной торгово-экономической арбитражной комиссии КНР", являющиеся основным документом, устанавливающим структуру арбитража, порядок рассмотрения и вынесения решений по делам, подсудным этому органу. Так, Арбитражная комиссия принимает к рассмотрению дела о спорах, связанных с международными торгово-экономическими отношениями только при наличии соответствующей арбитражной оговорки, причем такая оговорка может содержаться как в самом договоре, так и быть заключенной сторонами в виде особого соглашения уже после возникновения спорных вопросов. Возглавляет Арбитражную комиссию председатель. Секретарь отвечает за ее повседневную работу. Иностранцы могут быть наряду с гражданами КНР членами комиссии, при условии наличия у них специальных знаний и опыта практической работы в области международ-

ных торгово-экономических связей, науки и техники, законодательства. При возникновении спора истец в случае, если стороны не достигли соглашения в результате переговоров.

(Сюжет подать заявление о рассмотрении дела и прочие необходимые

документы в Арбитражную комиссию, а также назначить одного из арбитров из числа ее членов или поручить сделать это Председателю комиссии. Если все документы оформлены истцом правильно, они пересылаются комиссией ответчику вместе с Правилами рассмотрения арбитражных дел и списком членов Арбитражной комиссии. С получением этих документов в течение 20 дней ответчик должен назначить одного из арбитров или поручить сделать это Председателю Арбитражной комиссии, а также в течение 45 дней представить письменное обоснование своих действий и соответствующие документы, которые подтверждают их. В этот же период ответчиком может быть выдвинут встречный иск. На Председателя Арбитражной комиссии; возлагается обязанность окончательно сформировать суд путем назначения третьего члена Арбитражной комиссии. Спор может быть рассмотрен и одним независимым арбитром при достижении соответствующего соглашения сторонами. Назначение независимого арбитра может быть поручено Председателю Арбитражной комиссии. Стороны могут участвовать в рассмотрении дела непосредственно или через своих представителей. Причем, такими представителями сторон могут быть как граждане КНР, так и иностранцы. Дело, как правило, рассматривается на закрытых заседаниях Арбитражной комиссии, (закрытые заседания проводятся при наличии соответствующего требования обеих сторон), однако, по ходатайству или при согласии обеих сторон комиссия может принять решение, основываясь только на письменных документах. Если стороны самостоятельно достигли мирового соглашения до вынесения решения Арбитражной комиссией по делу, производство по нему прекращается.

Арбитражный суд в составе Арбитражной комиссии обязан принять решение по рассматриваемому делу согласно мнению большинства членов суда в течение 45 дней после рассмотрения дела. При рассмотрении дела в любое время и по любому вопросу может быть принято промежуточное или частичное решение, если это необходимо с точки зрения Арбитражного суда и с этим согласны стороны. Решение арбитража окончательно.

В КНР не разделяются примирительная и арбитражная процедуры. Так, Арбитражный суд, образованный из членов Арбитражной комиссии, может одновременно проводить обе процедуры, а также их свободно чередовать, стремясь повысить эффективность своей работы. Если стороны удалось примирить, Арбитражным судом принимается решение на основании содержания мирового соглашения, достигнутого сторонами. 12 августа 1988 г. Комитетом содействия международной торговле был принят еще один документ - "Правила рассмотрения арбитражных дел морской арбитражной комиссией КНР", регламентирующий деятельность МАК КНР и призванной в целях содействия развитию морских перевозок, внешней торговли и внешнеэкономических связей решать разногласия, связанные с морскими делами, осуществлять защиту законных интересов, участвующих в процессе сторон Арбитражные расходы важный, ведь прежде чем подать иск, предприниматель должен тщательно взвесить свои финансовые возможности. Так, за рассмотрение дела в Международной торгово-экономической арбитражной комиссии при цене иска до 100.000 юаней взимается 4 % оспариваемой суммы (но не менее 2.000 юаней); при цене иска от 100.000 до 500.000 юаней взимается 4.000 юаней и 3 % с суммы, превышающей 100.000 юаней; при цене иска от 500.000 до 1.000.000 юаней взимается 16.000 юаней и 2 % с суммы, превышающей 500.000 юаней; при цене иска от 1.000.000 до 5.000.000 юаней взимается 26.000 юаней и 1 % с суммы, превышающей 1.000.000 юаней.

Кроме того, Международная торгово-экономическая арбитражная и Морская арбитражная комиссии могут компенсировать за счет сторон свои прочие реальные расходы, включая вознаграждения арбитрам, рассматривающим дело, командировочные расходы, расходы на питание и проживание, а также расходы Арбитражного суда, связанные с приглашением специалистов, экспертов, переводчиков и прочие (см. ст. 41 "Правил рассмотрения арбитражных дел МТЭАК КНР" и ст. 41 «Правил рассмотрения арбитражных дел МАК КНР»).

6. Договорное право КНР. Закон о договоре. Общие положения.

Общие условия поставок из СССР в КНР и из КНР в СССР (начали применяться с 1 июля 1990г.). Согласно ч. 2 ст. 142 Общих положений гражданского права КНР «если международными договорами, которые заключены Китайской Народной Республикой или в которых она участвует, установлены иные положения, чем те, которые содержатся в гражданском законодательстве Китайской Народной Республики, применяются положения международных договоров».

Исходя из данного принципа, соответствующие контракты между китайскими и российскими юридическими и физическими лицами, должны заключаться на основании не только внутреннего законодательства этих стран, но и на основании международных соглашений, таких как вышеназванные ОУП СССР - КНР и Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. ("Венская конвенция"), участниками которой являются и КНР (с 1 января 1988 г.), и Россия (с 1 сентября 1991 г.). Причем при расхождении положений ОУП и Венской конвенции приоритет отдается ОУП. Это следует из ст. 90 Венской Конвенции, которая гласит: «Настоящая Конвенция не затрагивает действий любого международного соглашения, которое уже заключено или может быть заключено и которое содержит положения по вопросам, являющимся предметом регулирования настоящей Конвенции, при условии, что стороны имеют свои коммерческие предприятия в государствах-участниках такого соглашения». СССР-КНР являются международными межведомственным договором, поскольку подписан он был со стороны СССР Министерством внешнеэкономических связей, а со стороны КНР - соответствующим Министерством внешних экономических связей и внешней торговли с санкции и по поручению компетентны, правительственных органов двух стран.

Общие положения.

Статья 1. Цель. Данный закон составлен с целью защиты законных прав и интересов договаривающихся сторон, обеспечения общественно-экономического порядка и углубления модернизации социалистического общества.

Статья 2. Определение контракта; Исключения. Согласно положениям данного Закона, договор является соглашением между физическими лицами, юридическими лицами или другими организациями, находящимися в равном положении с целью установления, изменения или прекращения взаимоотношений, гражданских прав и обязанностей. В отношении соглашений, касающихся любых личных отношений, таких как брак, усыновление, опекуновство и т.д. должны применяться другие законы.

Статья 3. Равное положение сторон. Договаривающиеся стороны находятся в равном юридическом положении и никакая сторона не вправе навязывать свою волю другой стороне.

Статья 4. Право добровольного заключения договоров. Стороны имеют право добровольно заключить договор согласно закону, и ни одна организация или частное лицо не может нарушить эти права.

Статья 5. Справедливость. Стороны должны придерживаться принципа справедливости при определении своих прав и обязанностей.

Статья 6. Добровольность. Стороны при осуществлении своих прав и выполнении обязанностей придерживаются принципов добровольности.

Статья 7. Законность. При заключении или выполнении договора стороны должны придерживаться соответствующих законов и административных правил, соблюдать нормы общественной морали и не должны нарушать социально-экономический порядок, либо ущемлять интересы общества.

Статья 8. Обязательность; юридическая защита. Законно составленный договор накладывает юридические обязательства на обе стороны. Каждая сторона должна выполнять свои договорные обязательства в соответствии с договором и ни одна сторона не может произвольно изменить или расторгнуть договор. Законно составленный договор защищен законом.

Тема 10. Налоговое право КНР.

1. Основные элементы налогового права Китая.
2. Налоговые льготы.
3. Уголовная ответственность за преступления в сфере налогообложения.

1. Основные элементы налогового права Китая.

Внимание и ответственность наряду с источниками и субъектами являются основными элементами налогового права Китая. Фискальные платежи, а также меры контроля и защиты дохода не отличаются значительной спецификой (если, конечно, не сравнивать только с правом России). При анализе вопросов, связанных с налогообложением, особый интерес вызывают права отдельных субъектов налогового права. Показательным является пример с нормой ст.21-1 Закона Тайваня «О земельном налоге», по которой Исполнительная палата может приостановить обложение поземельным налогом. Причем это реализовано на практике. Похожий случай имел место в Японии, но с налогом на добавленную стоимость (названный налог был установлен в 1991 г. А с 1998 г. Его взимание временно приостановлено).

Данные по истории поземельного налога свидетельствуют о непрерывности культурной традиции Китая и дают богатейший объем знаний. Стоит заметить, что с конца 70-х гг. в деревне материкового Китая стала вводиться система подряда крестьянского двора, в частности такие формы, как производственный и полный подряд крестьянского двора. Основное содержание производственного подряда крестьянского двора заключается в передаче крестьянам двора земельных участков с установленными производственными заданиями. Часть урожая, равная подрядному заданию, целиком поступает в производственную бригаду; произведённое сверх задания полностью остаётся подрядчику или делится между ним и производственной бригадой. При полном подряде крестьянского двора выдача крестьянским дворам подрядов на хозяйствование на участках земли производится с учетом числа едоков или числа едоков и работников. После того, как крестьянские дворы по подрядным контрактам выплачивают налоги, выполняют задания по единым закупкам или по контрактным поставкам и отдают определённую часть урожая в производственную бригаду для использования в качестве фондов общественного накопления или общественного благосостояния, оставшаяся часть полностью поступает в распоряжение крестьянина. Различие полного и производственного подряда крестьянского двора состоит в отмене единого распределения в производственной бригаде.

Яркой характеристикой законодательства Гонконга о взиманиях и обременения служит отсутствие источников правового регулирования, имеющих международную природу и учреждение управляющих органов. Применение взиманий и обременения не является предметом регламентации какого-либо вида международных договоров. Законодательство Гонконга о взиманиях и обременениях можно назвать молодым. Его разработка и принятие были начаты во второй половине 20 в., что объясняется общей гуманизацией общества, обращением государства лицом к своим гражданам, появлением так называемых партий зеленых и понятия «права человека». Существуют сравнительно новые налоги, такие как налог, с вылета пассажиров, очевидно, что в это время произошло расширение системы фискальных платежей.

Как будет развиваться экономика материкового Китая в условиях национального режима, покажет время. Принципиальным моментом политики является благоприятное отношение к предприятиям с иностранными инвестициями и иностранным Предприятиям.

2. Налоговые льготы.

В работах по материковому Китаю порой довольно часто упоминаются и налоговые льготы, и законы, и административные узаконения, но отсутствует систематизация, нет сведений о юридической технике и ряде других компонентов. Обращение при рассмотрении налоговых льгот к Закону КНР «О подоходном налоге с предприятий с иностранными инвестициями и иностранными предприятиями» и к Временным правилам КНР «О подоходном налоге с предприятий» показывает, что подоходный налог с предприятий регламентируется в материковом Китае двумя группами источников налогового права. В перспективе следует ожидать объединения нормативной базы и уменьшения налоговых льгот для предприятий с иностранными инвестициями и иностранных предприятий.

В отличие от материкового Китая в Гонконге никогда не было и нет, специального законодательства, регламентирующего привлечение иностранных инвестиций. В отношении иностран-

ных инвесторов подлежат применению те же положения налогового законодательства, что и в случае с национальными субъектами предпринимательской деятельности. Налоговые льготы предусмотрены в частности, Ордонансом Гонконга «О внутреннем доходе».

Помимо подоходного налога с предприятий реформа системы фискальных платежей материкового Китая, коснется и ряда других налогов. По мнению директора Научно-исследовательского центра налогов финансов должен быть изменен порядок применения налога на добавленную стоимость и потребительского налога. Существует необходимость реформирования подоходного налога с индивидуумов.

3. Уголовная ответственность за преступления в сфере налогообложения.

Чрезвычайно интересна тема уголовной ответственности за преступления в сфере налогообложения. В налоговом законодательстве Макао термин «тюремное заключение» не встречается. В уголовном кодексе Макао, термин «налог» упоминается только в ст. 344, которая определяет меры уголовной ответственности публичных должностных лиц за незаконный сбор денежных средств.

Уровень ответственности на различных территориях Китая существенно отличается как по юридической технике, так и по уровню наказаний. Насколько можно судить по имеющимся данным, жесткий подход не оправдывает себя, но таково действующее право, и остаётся проводить лишь сравнение. Ответственность за налоговые деликты определена в основном в налоговом законодательстве Гонконга.

При этом в земельном законодательстве Тайваня положения об ответственности редкость. Можно назвать разве что ст.200 Закона Тайваня «О земле», ст. 81-1м Правил «О выравнивании земельных прав» и ряд других установлений.

Опыт КНР в регулировании налогообложения, естественно, не стоит идеализировать, видя как его позитивные, так и негативные стороны (например, усиление «теневых» тенденций в развитии частного сектора в результате ужесточения налоговой политики в периоды, осложнения инфляционной обстановки т.п.). Однако абсолютное игнорирование такого опыта - учитывая результирующие показатели экономического роста КНР - Для России не целесообразно.

Представляется возможным копирование положений об усилении взысканий, предусмотренных ст.78-87 Закона Тайваня «О таможенном налоге», о дополнительных обременениях, - ст.32 Ордонанса Гонконга «О публичных финансах». Вероятно, следует обратить внимание и на подведомственность споров в сфере налогообложения. Ни на одной из территорий Китая этот вопрос не находится в ведении арбитражных судов. Данное замечание справедливо в отношении сравнения с другими государствами и территориями, т.е. принятая в России система пересмотра никак не вписывается в общепринятую модель. Данная проблема несколько шире и затрагивает не только налоговое право хотя бы потому, что имеет место странное сосуществование государственного и коммерческого арбитражного суда. Так или иначе, но на современном этапе развития отечественного налогового законодательства учет иностранного опыта, в том числе налогового права Китая, немаловажен, он позволит избежать ошибок, которые в первую очередь ложатся дополнительным.

Тема 11. Семейное право КНР.

(лекция читается по 1, 3 вопросам).

1. Регулирование семейных отношений в Древнем и Средневековом Китае.
2. Гражданский кодекс КНР и семейное право.
3. Современное семейное право КНР.

1. Регулирование семейных отношений в Древнем и Средневековом Китае.

Отношения же в семье регулировались, как правило, нормами морали и нравственности, сложившимися традициями. Отдельные установления, касающиеся семейных отношений, содержались в источниках уголовного права, в первом китайском кодексе, дошедшем до наших дней, в кодексе династии Тан (618-907 гг.) - «Тан люй шу и» были отдельные нормы, регулирующие брачно-семейные отношения (Цзюани 12-14). Более поздний памятник китайского права, «Законы

великой династии Мин со сводным комментарием и приложением постановлений» (Да Мин цзи цзе фу ли), составленный в конце XVI в., заимствовал положения ранее действовавшего свода законов и применялся до середины XVII в., вплоть до появления «Уложения Дайцинской империи» (Дацин хуэйдянь) последней императорской династии. Коренных преобразований в семейно-правовом регулировании не происходило, основные нормы традиционного права, закреплявшие патриархальность, патрилокальность, патрилинейность китайской семьи, сохранялись в неизменном виде на протяжении столетий.

Для Китая была характерна большая патриархальная семья с абсолютной властью отца, с многоженством, культом предков. Женщина полностью зависела от власти мужа, личного имущества она не имела, права в наследовании женщины были ограничены. Брак заключали родители.

Семейное право в Китае (а также гражданское и другие отрасли частного права) базировалось на принципах конфуцианской морали. Еще в эпоху Хань конфуцианизация законов привела к усилению мер наказания за проступки перед родителями и старшими в роде.

Брак рассматривался как долг, выполнение которого должно служить интересам семьи, требованиям культа предков. Целью брака было появление мужского потомства. Браку предшествовало соглашение семей жениха и невесты, не требовавшее согласия брачующихся, но обязательно предусматривавшее согласие отца. Возраст брачного совершеннолетия не закреплялся, но обычно он составлял 15-16 лет для мужчин и 14 - 15 лет для женщин. Был распространен обычай помолвки еще не родившихся детей.

Запрещались браки свободных с рабами, с родственниками по мужской линии в любой степени родства, с лицом, носящим ту же фамилию.

Запрещалась полигамия, второй брак при жизни первой жены признавался недействительным. У мужчин могло быть неограниченное число наложниц, права которых определялись обычаем. Развод в Китае допускался по обоюдному согласию супругов - китайский брак не носил священного, нерасторжимого характера. Муж мог требовать развода в случаях бесплодия

жены, распутства, проявления непочтения к мужу и его родителям, болтливости, склонности к воровству и др. Жена могла требовать развода, если муж покидал ее на срок более трех месяцев, продавал в рабство или принуждал к аморальному поведению.

Наследование носило характер общего правопреемства, так как сопровождалось ответственностью наследников за долги умершего. Отдельно наследовались чин (титул, должность), если он передавался по наследству, и имущество умершего, переходящее нисходящим родственникам по мужской линии. Чин мог быть унаследован только старшим сыном. Замужние дочери не имели права на наследство, незамужние получали половину доли братьев.

Отец не имел права лишить сына наследства, а также увеличить долю одного сына за счет другого.

2. Гражданский кодекс КНР и семейное право.

После революции 1911 г. была обновлена правовая система, семейное право было кодифицировано и включено в состав гражданского права по образцу стран Западной Европы. Гражданский кодекс Китайской Республики 1929 г. содержал Книгу IV «Семья». В ходе демократических преобразований в середине прошлого века была сломлена феодальная система семейных отношений, семейное право отпочковалось от гражданского права.

3. Современное семейное право КНР.

Современное китайское семейное право является самостоятельной отраслью, не входит в состав гражданского права.

Самостоятельность современного китайского Семейного права как/отрасли права объясняется наличием особого предмета и метода правового регулирования, определением специального состава участников правоотношений, установлением специфических принципов, формированием собственной системы источников, содержащих семейно-правовые нормы.

Предмет семейного права - это личные неимущественные и имущественные отношения между супругами, родителями и детьми, другими членами семьи, круг которых определен в законе.

Метод семейно-правового регулирования носит диспозитивно-императивный характер. Законодатель, устанавливая рамки поведения участников брачно-семейных отношений, предоставляет возможность им самим выбирать приемлемые варианты, не нарушая при этом общих принципов права, прав и свобод других лиц. Вместе с тем, источники семейного права Китая содержат и общеобязательные нормы, предписывающие или запрещающие.

Как уже отмечалось, круг лиц, являющихся субъектами семейного права определен в законе. Это, как было сказано ранее, супруги, родители и дети (как рожденные в браке, так и вне брака), а также, дедушка и бабушка по отцовской и материнской линии - внуки, братья и сестры, приемные родители - приемные дети, отчим и мачеха - пасынок и падчерица. Изменения, внесенные в Закон КНР «О браке» в 2001 г., закрепляют наличие правоотношений между семьями супругов. Женщина, выходя замуж, не утрачивает юридическую связь со своей семьей. На нее может быть возложена обязанность по содержанию родителей, братьев и сестер. Правоотношения возникают между дедушкой и бабушкой, как по отцовской, так и по материнской линии и внуками. Только в 2001 г. была сломлена тысячелетиями существовавшая традиция, согласно которой женщина становилась членом семьи мужа, вступление в брак для нее означало прекращение всяких отношений с родителями и другими родственниками.

Хотя в круг семейно-правового регулирования входят и имущественные отношения, но они полностью лишены товарно-денежного характера и неразрывно связаны с личностью и семейно-правовым статусом их участников, например, отношения собственности супругов, права и обязанности по взаимному содержанию супругов, обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей и детей, не способных вести самостоятельную жизнь.

В Китае, как и в других государствах, основным источником права является Конституция. Действующая Конституция КНР от 4 декабря 1982 г. закрепляет наиболее важные принципы семейного права:

Равенство мужчин и женщин (ст. 48);

Государственная охрана брака и семьи, материнства и младенчества,

Планирование рождаемости,

Приоритетная защита прав, свобод и законных интересов нетрудоспособных членов семьи (несовершеннолетних детей, женщин и стариков) (ст. 49).

Государство Китая признает на своей территории действие международных договоров. В Китае нет единого кодифицированного акта, регулирующего брачно-семейные отношения, базовым законом для семейного права Китая является Закон КНР «О браке» (принят 10.09.1980 г. пятой сессией Всекитайского Собрания Народных Представителей третьего созыва и введен в действие с 01.01.1981 г.). В настоящее время этот законодательный акт действует в редакции от 28.04.2001 г., принятой Постоянным Комитетом двадцать первой сессией Всекитайского Собрания.

Народных Представителей девятого созыва. Это второй закон демократического Китая, регулирующий брачно-семейные отношения. Первый был принят 13.04.1950 г., почти сразу после провозглашения КНР. Этот акт был достаточно прогрессивным для того времени, реализация его положений ликвидировала феодальную систему брака, включая методы принуждения, принцип почтения мужчине и презрения к женщине, пренебрежения к интересам детей. Была введена новая система, предусматривающая свободное вступление мужчины и женщины в брачный союз, моногамию, равенство мужчины и женщины, защиту законных прав женщин и детей. Это был закон перемен в системе брака и семьи, господствовавших в китайском обществе тысячелетиями. Закон КНР «О браке» 1980 г. в редакции Закона 2001 г., восприняв основные положения предыдущего акта, был обновлен в связи с изменением общественных отношений. Состоит закон из шести глав (принципы, брак, семейные отношения, развод, меры по оказанию помощи и юридическая ответственность, вспомогательные статьи), содержащих нормы, регулирующие наиболее важные личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие из брака и складывающиеся в семье. Данный нормативно-правовой акт расширяет перечень принципов семейного права, закрепленных в основном законе, и дает их официальное (эталонное) толкование. Во второй главе названы условия заключения брака обстоятельства,

препятствующие его совершению, основания недействительности брака и порядок аннулирования. Третья глава называет виды семейных правоотношений, к их числу отнесены правоотношения супругов, правоотношения родителей и детей, а также правоотношения между, другими членами семьи, и определяет содержание прав и обязанностей участников этих правоотношений. В четвертой главе законодатель называет основания и порядок расторжения брака. Пятая глава посвящена вопросам правовой помощи членам семьи и юридической ответственности за нарушение семейных обязанностей личного и имущественного характера. Шестая глава содержит положения о применении данного закона (официальные разъяснения и комментарии) и закрепляет право автономий на принятие местных законов о браке с учетом национальных особенностей.

В число источников семейного права Китая также, входят: Закон КНР «О народонаселении и плановой рождаемости» 2001 г., «Уголовный кодекс КНР» 1997 г., «Общие положения (основные принципы) гражданского права КНР» 1986 г., Закон КНР «Об обязательном девятилетнем обучении» 1986 г., Закон КНР «Об образовании» 1995 г., Закон КНР «О профессиональном образовании» 1996 г., Закон КНР «О защите несовершеннолетних» 1991 г., Закон КНР «О гарантиях прав и интересов женщин» 1992 г., Закон КНР «Об охране здоровья матери и ребенка», Закон КНР «О профилактике инфекционных заболеваний», Закон КНР «Об обеспечении инвалидов». Закон КНР «Об усыновлении», Закон КНР «О наследовании».

«Общие положения (основные принципы) гражданского права КНР» 1986 г. также содержат отдельные нормы, применяемые для регулирования брачно-семейных отношений. Так, например, вопросы супружеской собственности детально в Законе КНР «О браке» не регламентированы, названы лишь общие принципы. При возникновении споров по поводу владения, пользования и распоряжения общим имуществом или его раздела будут применяться нормы института права собственности, закрепленного в «Общих положениях гражданского права КНР». Все что связано с заключением сделок, ответственности супругов по обязательствам перед кредиторами, также применяются нормы, содержащиеся в базовом источнике гражданского права.

В связи со сложной демографической обстановкой в Китае возникла необходимость государственного контроля планирования семьи. Закон КНР «О народонаселении и плановой рождаемости», принятый на двадцать пятом заседании Постоянного Комитета Всекитайского Собрания Народных Представителей девятого созыва 29 декабря 2001 г., был введен в действие с 1 сентября 2002 года. Закон закрепляет, государственную политику о плановой рождаемости. Основные положения по плановому деторождению сводятся к поощрению граждан к позднему браку и позднему рождению ребенка, рождению одной супружеской парой одного ребенка, вместе с тем, установлено, что в условиях, отвечающих правовым актам, можно ходатайствовать о рождении второго ребенка. Этим же законом закреплено, что «национальные меньшинства тоже обязаны осуществлять плановую рождаемость». Рождение ребенка сверх нормы и многодетность признаются правонарушением и влекут ответственность в форме уплаты социальных расходов на содержание. Несвоевременная уплата социальных расходов на содержание влечет дополнительную ответственность в виде неустойки за просрочку. Данная ответственность по своей природе является административной и взыскивается во внесудебном порядке. Работа по плановому деторождению включена этим законом в рамки последующего контроля судебными органами за деятельностью административных органов.

До принятия Закона КНР «О защите несовершеннолетних» Постоянным Комитетом Всекитайского Собрания Народных Представителей в сентябре 1991 г., основанного на положениях Конвенции ООН «О правах ребенка» 1989 г., охрана прав и законных интересов детей осуществлялась на основе правительственных актов «Всемирной декларации существования, охраны и развития детей» и «Программы действий по выполнению Всемирной декларации существования, охраны и развития детей». Китай является одним из инициаторов государственной политики «приоритет - детям». Одно из направлений модернизации китайского общества - это установка «совершенствование всей нации должно начинаться с детей». В июне 1992 г. китайское правительство при сотрудничестве Фонда помощи детям ООН провело самое крупное в мире обследование среды проживания детей, изучение рождаемости и детской смертности, образования, пита-

ния, плановой иммунологии и заболеваемости. По результатам обследования Госсовет КНР опубликовал «Основные положения развития китайских детей». Возлагая на родителей обязанности по гармоничному развитию несовершеннолетних детей, государство гарантирует необходимую помощь семьям в экономически бедных районах страны.

Во исполнение конституционных установлений, обеспечивающих гражданам КНР права на образование и закрепляющих их обязанность учиться, были приняты ряд нормативно-правовых актов различной юридической силы. К их числу относят, Закон КНР «Об обязательном девятилетнем обучении» 1986 г., Закон КНР «Об образовании» 1995 г., Закон КНР «О профессиональном образовании» 1996 г. и подзаконные нормативно-правовые акты, изданные на разных государственных уровнях.

Закон КНР «О гарантиях прав и интересов женщин» 1992 г. призван устранить любые проявления дискриминации в отношении женщин, защищает их особые права и интересы.

Действующее законодательство в области охраны прав, свобод и интересов женщин, состоящее из Закона КНР «О гарантиях прав и интересов женщин» и принятых на его основе подзаконных актах, гарантирует необходимые юридические средства для повышения правового статуса женщин в обществе. Установив в законе конкретные права и интересы женщин, усилена ответственность государственных органов в деле защиты прав и интересов женщин, закреплен особый статус и роль женских общественных организаций на судебных процессах по делам о расторжении брака имущественным спорам, насилию и жестокому обращению в семье.

Закон КНР «Об охране здоровья матери и ребенка», Закон КНР «О профилактике инфекционных заболеваний» базируются на конституционных положениях государственной охраны материнства и детства. В сфере охраны здоровья женщин действуют также правительственные акты «Правила охраны труда женщин» и «Временные правила охраны здоровья женщин-рабочих и служащих». На уровне закона закреплено обязательное медицинское обследование женщин с целью профилактики и своевременного лечения заболеваний. В отношении девочек исполнение данной обязанности возложено на дошкольные и школьные образовательные учреждения и семью, в отношении работающих женщин на работодателей.

Закон КНР «Об обеспечении инвалидов» дает всестороннее и систематическое изложение законных прав инвалидов, в частности указывается, что инвалиды пользуются наравне с другими гражданами всеми политическими, экономическими и культурными правами, а также правами, в сфере общественной и семейной жизни.

Закон КНР «Об усыновлении» воспринял положения Конвенции ООН «О правах ребенка», закрепляющие приоритет семейной, формы воспитания и развития несовершеннолетних детей.

Закон КНР «О наследовании» значительно обновил положения в сфере наследования, сохранив при этом основную традиционную концепцию наследственного права - имущество умершего гражданина должно оставаться в семье.

Тема 12. Административное право КНР.

1. Понятие и система источников административного права КНР.
2. Государственная администрация.
3. Государственная служба.
4. Система местного самоуправления.
5. Контроль за соблюдением законности в государственном управлении.
6. Основные этапы реформирования государственного управления КНР.

1. Понятие и система источников административного права КНР.

Китайская административно-правовая наука (как и правовая наука в КНР вообще) в настоящее время еще находится на стадии становления. Общественные отношения, выступающие предметом регулирования административного права подвергаются значительным изменениям по мере того, как модель социализма с китайской спецификой преобразуется в направлении сокра-

щения сферы, непосредственного государственного руководства, уменьшения степени его централизации.

В качестве учебной дисциплины административное право стало внедряться в систему юридического (политико-юридического) образования КНР лишь с 1983 г. и /только в 1986 г. было включено в учебные планы большинства юридических факультетов и институтов. В те же годы оно стало одним из главных предметов на курсах кадровых работников - административных руководителей. В августе 1985 г. на учредительном съезде в Чанчжоу было основано научно-исследовательское общество административного права.

В общетеоретических работах административное право обычно рассматривается как одна из основных отраслей в системе права КНР, служащая задачам государственного управления.

Основными источниками административного права КНР являются Конституция 1982г., основанные на ней органические законы (цзучжи фа), определяющие принципы организации и деятельности государственных (в том числе и административных) органов, а также нормативные акты органов государственной власти и государственного управления (в китайской терминологии - государственных административных органов) различных уровней, совместные нормативные акты государственных административных органов и руководящих органов Компартии Китая и общественных организаций, в которых содержатся внешне-властные юридические нормы. Кроме того, совместные нормативные акты могут приниматься двумя и более административными органами.

Конституция определяет место государственных административных органов в государственном механизме КНР, порядок их образования и компетенцию, взаимоотношения с другими государственными органами и между собой. При этом государственные административные органы на всех уровнях формируются выборными представительными органами и перед ними подотчетны. В КНР не существует практики избрания глав администраций непосредственно населением, они избираются местными собраниями народных представителей.

К органическим законам, содержащим административно-правовые нормы, в частности, относятся Закон об организации Государственного совета КНР 1982 г. и Закон об организации местных собраний народных представителей и местных народных правительств различных ступеней (последняя редакция - 1995г.).

Административно-правовые нормы содержатся в законах, принимаемых в КНР Всекитайским собранием народных представителей (ВСНП) и его Постоянным комитетом (ПК ВСНП), например в принятом ВСНП Законе КНР о воинской обязанности 1984 г. или принятом ПК ВСНП Таможенном кодексе 1987 г. К ведению Государственного совета (Правительства КНР) относится издание административно-правовых актов, которые составляют значительный массив источников административного права КНР, Их издание является одним из главных полномочий Госсовета, важным средством регламентации государственной деятельности, непременным условием согласованной и эффективной деятельности государственного аппарата, обеспечения стабильности и сплоченности государства, успешного продвижения по пути реформ и модернизации.

Административно-правовые акты - это общее название актов, разрабатываемых Госсоветом в ходе управления различными отраслями. По своей юридической силе эти административно-правовые акты следуют за общегосударственными законами и стоят выше местных законов и ведомственных актов. Они являются мерилom и стандартом административной деятельности государства и имеют обязательную силу в масштабах всей страны. Каждый из них перед официальным утверждением проходит экспертную проверку в Правовом управлении Госсовета. Затем они передаются в Постоянное бюро Госсовета или непосредственно премьеру либо одному из его заместителей. Административно-правовые акты принимаются либо всем составом Государственного совета, либо его Постоянным бюро. Например, Государственным советом 31 июля 1979 г. было принято Положение КНР о стандартизации, а Постоянным бюро 30 мая 1989 г. - Положение КНР о порядке регистрации предприятий как юридических лиц.

В число источников административного права КНР входят также распоряжения, инструкции и положения, издаваемые министерствами, государственными комитетами и центральными ведомствами. В качестве примера таких актов можно указать на распоряжение Министерства об-

щественной безопасности КНР о порядке разрешения автодорожных происшествий от 10 августа 1992 г. Такие нормативные акты могут издаваться соответствующими органами совместно. Например, Совместная инструкция (циркуляр) Министерства финансов и Государственного комитета по реформе экономической системы относительно документации бухгалтерий опытных акционерных предприятий от 23 мая 1992 г.

Источниками административного права КНР являются и локальные нормативные акты, издаваемые местными собраниями народных представителей (СНП) либо их Постоянными комитетами и местными народными правительствами. При этом местные собрания народных представителей провинций и городов центрального подчинения и их постоянные комитеты могут издавать с последующей регистрацией в Постоянном комитете ВСНП местные законы, не противоречащие Конституции, законам и административно-правовым актам. Примером может служить Положение об ответственности за нарушения общественного порядка и их предотвращении, принятое Постоянным комитетом СНП Шанхая 11 апреля 1992 г.

В районах национальной автономии органам самоуправления предоставлено право издавать отдельно действующие положения (т. е. местные нормативные акты, которые могут иметь отличия от общегосударственного законодательства) и положения об автономии - также с последующей регистрацией в Постоянном комитете ВСНП. Так, 27 июля 1992 г. ПК СНП Тибетского автономного района принял Положение об охране окружающей среды.

Примером административных актов, принимаемых государственными органами совместно с общественными организациями, является Циркуляр о развитии движения рационализаторов и новаторов в области науки и техники, принятый Всекитайской Федерацией профсоюзов совместно с Государственным экономическим комитетом, Государственным комитетом по науке и технике и ЦК Комсомола Китая (опубликован 2 мая 1985 г.).

Подзаконные нормативно-правовые акты: «Положения о регистрации брака» 2004 г. «Уведомление по поводу решительной борьбы с преступной деятельностью по продаже женщин и детей» 1989 г., «Решение о строгом наказании преступников, занимающихся похищением женщин и детей с целью бизнеса» 1991 г., «Решение о строгом запрещении проституции» 1991 г., «Положения о работе детских садов», «Положения об управлении детскими садами», «Медицинский распорядок для яслей и детских садов», «Решение некоторых вопросов в области распространения всеобщего начального образования» 1980 г., «Положения о запрещении использования детского труда», «Положения об образовании инвалидов» «Государственная программа по проведению обязательного обучению в бедных районах», «Основные положения нравственного воспитания в начальных и средних школах», «Нормы повседневного поведения учеников», «Положение об усыновлении сирот иностранными гражданами в Китае», «Правила охраны труда женщин», «Временные правила охраны здоровья женщин-рабочих и служащих».

В соответствии с Конституцией ТСНР, Законом КНР «О браке», Законом КНР «О национальной районной автономии» собрание народных представителей отдельных регионов, имеющих статус районной автономии, могут принимать свои законодательные акты местного значения, в частности и по вопросам брака. На территории особых административных районов - Сянган (Гонконг), Аомэнь (Макао) и в провинции Тайвань, действует собственное брачно-семейное законодательство.

2. Государственная администрация.

Система государственного управления КНР в центре и на местах строится в соответствии с принципами, одно время характерными для большинства стран, входивших в "мировую социалистическую систему". Костяком государственного аппарата провозглашены массовые представительные организации типа Советов - собрания народных представителей, которые формируют органы государственного управления общей компетенции. В КНР высшим представительным органом является Всекитайское собрание (съезд) народных представителей, которое образует Центральное народное правительство - Государственный совет. Согласно Конституции Госсовет КНР является исполнительным органом высших органов государственной власти, высшим государственным административным органом. Из этой формулировки следует, что Госсовет, с одной стороны, является высшим органом государственного управления общей компетенции, которому

подчинены все отрасли и все органы государственного управления, с другой - представляет собой исполнительно-распорядительный орган и в силу этого проводит в жизнь политику, выраженную в актах высших органов государственной власти.

Госсовет проводит заседания в полном составе (пленарные заседания) или в составе Постоянного бюро (комитета), в которое кроме премьера и его заместителей входят члены Госсовета и начальник секретариата, т. е. в таком случае в заседаниях не участвуют министры и председатели комитетов, не являющиеся членами Госсовета.

Госсовет осуществляет руководство деятельностью центральных отраслевых административных органов, которыми являются министерства, госкомитеты и ведомства. Кроме того, он руководит административной работой, имеющей общегосударственный характер, но не входящей в компетенцию отраслевых органов. Госсовет не только осуществляет централизованное руководство деятельностью всех государственных административных органов на местах, но и устанавливает конкретное разграничение полномочий между центральными государственными административными органами и соответствующими органами провинций, автономных областей и городов центрального подчинения. Он правомочен изменять или отменять ненадлежащие распоряжения, инструкции и положения, принимаемые министерствами и госкомитетами, а также ненадлежащие постановления и распоряжения местных государственных административных органов различных ступеней.

С вступлением страны в эпоху всесторонних реформ в конце 70-х годов (точка отсчета - III пленум ЦК КПК 11-го созыва в декабре 1978 г.) центральный административный аппарат КНР неоднократно подвергался различным перестройкам. Наиболее радикальная была начата в 1993 г. после принятия 1-й сессией ВСНП 8-го созыва своего рода программы перестройки Госсовета. Существующая в КНР модель административного управления сложилась на базе плановой экономики и выглядит рудиментом сегодня, когда благодаря начатой реформе во всех областях социально-экономической жизни страны произошли значительные изменения, когда старая плановая модель экономики уходит в прошлое в связи с поставленной XIV съездом КПК (октябрь 1992 г.) целью построения "социалистической рыночной экономики". В ведении правительства остаются главным образом общее планирование (на макроуровне), обеспечение проведения в жизнь единых политических установок, координация, осуществление надзора и контроля. Ставится задача урегулировать отношения между центром и местами, рационально разграничить сферы компетенции центрального и местных правительств с тем, чтобы сполна выявить и развить активность как центра, так и мест. Предстоит также отладить отношения между различными подразделениями Госсовета, рационально разграничив сферы полномочий, провести упорядочение структуры подразделений, сокращение их количества и численности персонала.

В соответствии с руководящей идеей реформы для каждой категории подразделений Госсовета были разработаны свои модели перестройки: а) для комплексных экономических подразделений (типа Госплана, Госкомитета по делам экономики и торговли, Минфина) центр тяжести работы был перенесен на макроэкономическое управление, разработку стратегии и программ народнохозяйственного развития; б) для специализированных хозяйственных подразделений - их преобразование в хозяйственные организации без правительственных функций (так, на базе бывшего Министерства авиационной и космической промышленности созданы две генеральные компании) или институты (палаты) общегосударственного значения, которые сохранили функции управления отраслью, но уже в качестве ведомств при Госсовете. Именно так было реорганизовано Министерство текстильной промышленности, замененное Всекитайской палатой текстильной промышленности. Некоторые министерства и комитеты сохранили прежние названия, но их работа переориентирована главным образом на разработку планов, координацию, оказание услуг (например, информационных и консультационных) и контроль. Одновременно произведена перестройка ряда учреждений при Госсовете, одни из которых были слиты с министерствами или госкомитетами, став их структурными частями, другие были сохранены, но с меньшим аппаратом и измененными функциями.

Таким образом, в составе Госсовета сохранены либо вновь образованы подразделения, осуществляющие регулирование и контроль на макроуровне; подразделения, осуществляющие

управление общественными службами; подразделения, отвечающие за жизненно важные для всего народного хозяйства базовые отрасли и новые технологии. Как в отношении сохраненных, так и в отношении вновь созданных министерств (комитетов) предусмотрены перестройка функций, сокращение сферы администрирования и передача полномочий подведомственным предприятиям в соответствии с требованиями рыночной экономики, стимулирование выхода предприятий на рынок. Кроме того, проведено сокращение числа внутриведомственных структур и персонала.

3. Государственная служба.

Создание современной системы государственной службы относится к 1 октября 1993 г., когда было введено в действие Временное положение о государственных служащих, принятое Постоянным бюро Госсовета пятью месяцами раньше. Это положение разрабатывалось еще в 80-х годах, и первый его проект был подготовлен Министерством кадров в 1987 г. В 1988-1989 годах он прошел широкое обсуждение в центре и на местах, а затем результаты обсуждения были систематизированы Министерством кадров. В 1992 г. обобщающие документы по этому вопросу были одобрены постоянными органами Госсовета КНР и Политбюро ЦК Компартии Китая. В 1989 г. началось внедрение предусмотренной проектом положения системы государственной службы в опытный порядок в отдельных подразделениях Госсовета и на местах.

Кроме того, по распоряжению Госсовета стали практиковаться предусмотренные положением методы комплектования государственного аппарата. По статистике ряда ведомств, только в 1988 г. более миллиона человек участвовали в экзаменах на штатные должности в правительствах различных ступеней. А среди лиц, зачисленных в штаты Госсовета в 1991 г., около 80 % прошли строгую экзаменационную проверку. Таким образом, принятые даже временного акта о государственных служащих предшествовала восьмилетняя подготовительная работа, в том числе четыре года эксперимента в центре и на местах.

Разработка и принятие Временного положения о государственных служащих явились важным шагом в создании регулярной системы государственной службы в КНР.

К государственным служащим отнесены работники административных органов всех ступеней за исключением рабочих и обслуживающего персонала. Государственные служащие выделены теперь из общей категории "кадры" (шаньбу), и к ним отнесены только лица, занимающие должности в административном аппарате. Установлена ранжированная иерархия сотрудников государственных административных органов, причем ранги увязываются с занятием определенных постов, 1-й ранг у Премьера Госсовета, 2-3-й - у его заместителей и членов Госсовета, 3-4-й - у министров и глав администраций провинциального уровня и т.д. Табель о рангах замыкают делопроизводители (10-15-й ранги). Должности госслужащих разделены на руководящие и не руководящие. Последние перечислены во Временном положении. Это, например, делопроизводители, референты, сотрудники отделов (секторов), инспектора и т. д. Вместе с тем намечено составить отдельную табель о рангах для работников, не занимающих руководящие посты, с тем чтобы те из них, кто отлично проявил себя, могли быть повышены в ранге с увеличением 'зарплаты без назначения на руководящий пост.

Новая система государственной службы является и важным этапом перехода от всеобщего централизованного распределения кадров к зачислению в штаты административных органов путем экзаменационного отбора. В настоящее время экзамены сдают лишь кандидаты на не руководящие должности. Одновременно действует порядок замещения должностей, предусмотренный Конституцией и законами (например, занятие постов министерского уровня), и путем переводов и повышений (так обычно назначаются заведующие отделами и вышестоящими подразделениями административных органов). Впервые зачисляемые на должности государственные служащие проходят годичный испытательный срок, в течение которого они также проходят курс обучения практической работе. Для государственных служащих, зачисляемых в учреждения провинциального уровня и выше, требуется обязательный двухлетний стаж низовой работы (ст.ст. 18 и 19 Временного положения).

В районах национальной автономии и ведомствах по делам национальностей при зачислении на государственную службу предоставляется приоритет претендентам из национальных меньшинств (ч. 2 ст. 13 Временного положения).

Новая система государственной службы предусматривает регулярные аттестации государственных служащих. Предусмотрены текущие и итоговые аттестации по результатам года. Текущие аттестации служат основанием для годичной аттестации, а результаты годичной аттестации - для поощрений или взысканий, направления работника для прохождения переподготовки, для вынесения решения об увольнении, переводе на другую работу, присвоении ранга и назначения зарплаты.

Особое значение имеют установления Временного положения, направленные на устранение влияния в государственной службе родственных отношений.

Предусматривается также, что на местах (за исключением правительств в районах национальной автономии) на руководящих должностях уездного и нижестоящего уровня не должны находиться уроженцы данной местности (ст. 63).

Государственным служащим запрещается заниматься торговлей, предпринимательством и участвовать в другой хозяйственной деятельности, приносящей прибыль.

Важно также отметить, что повышение государственных служащих в ранге" теперь происходит гласно, что снижает возможности влияния на этот процесс разного рода "особых" отношений.

Временное положение о государственных служащих ввело и четкую регламентацию порядка понижения в ранге, отстранения от должности, ухода на пенсию, отчисления из штатов государственных служащих на основании, собственного желания или увольнения.

Этот акт возложил комплексное управление государственными служащими на Министерство кадров Госсовета КНР. На него же возложена ответственность за толкование положения.

С января 2006 г. Временное положение о государственных служащих, которое в свое время было принято Постоянным бюро Госсовета КНР (24.04.93), было заменено Законом КНР о государственных служащих от 27.04.2005 г. (принят ПК ВСНП). Закон имеет определенные отличия от Временного положения. Так, глава I "Общие положения" дополнена новыми партийными установками о теории Дэн Сяопина и "трех представительств", основном курсе на осуществление начального социализма, которым все должны руководствоваться. Особо подчеркивается, что система государственных служащих решительно отстаивает принцип партийного руководства кадрами.

Закон вводит понятие государственного служащего, которое во Временном положении фактически отсутствовало, а именно: "государственные служащие, о которых говорится в настоящем законе, представляют собой сотрудников, исполняющих по закону государственные должностные обязанности, входящих в штат государственного аппарата, получающих заработную плату и другие материальные блага из государственных средств" (ст. 2 Закона). Бывшая глава II Временного положения "Обязанности и права" дополнена нормами о требованиях к государственным служащим, практически содержащими критерии зачисления на госслужбу (гражданство КНР, 18-летний возраст, поддержка Конституции КНР, хорошее поведение, физическая годность, культурный уровень и способности, соответствующие должностным требованиям и др.). В число обязанностей госслужащих входят образцовое исполнение конституции и законов, добросовестное исполнение служебных обязанностей; беззаветное служение народу и восприятие контроля с его стороны; защита безопасности чести и интересов государства, преданность служебному долгу, хранение государственной и служебной тайны, соблюдение дисциплины и морально-нравственных норм. Закон в то же время обеспечивает госслужащим правовые и иные условия выполнения ими своих обязанностей, среди которых соблюдение закона и наличие определенных процедур при всяком наказании, свободное высказывание практических замечаний, материальное обеспечение.

Далее закон, вслед за временным положением регулирует систему должностей и рангов государственных служащих, однако не дает подробного перечня рангов, оставляя этот Вопрос для текущего законодательства.

Закон отличается от Временного положения и присутствием в нем главы "Правовая ответственность" (XVII). В ст.101 Закона перечисляются случаи, за которые нарушившие его положения работники подвергаются критике и наказаниям до уголовный.

Главная цель современной правовой регламентации государственной службы в КНР — создание корпуса руководящих работников и иного управленческого персонала, обладающего высокой профессиональной квалификацией, преданного КПК и в то же время свободного от клановых, местнических и иных влияний.

4. Система местного управления.

Органы местного управления - народные правительства - формируются собраниями народных представителей (СНП) во всех единицах административного деления КНР, которыми являются провинции, автономные районы (области), города центрального подчинения, автономные округа, уезды, автономные уезды, города, городские районы, волости, национальные волости и поселки. В районах национальной автономии - автономных областях, автономных округах, автономных уездах - они называются органами самоуправления. Кроме того, местные административные органы существуют в "промежуточных" территориальных; единицах, не предусмотренных Конституцией, но зафиксированных в законе.

Местные народные правительства (МНП) являются органами управления общей компетенции и имеют двойное подчинение. Они несут ответственность перед образующими их СНП и им подотчетны. В то же время они подчиняются вышестоящим государственным административным органам, т. е. народным правительствам или Госсовету.

Состав народных правительств различных ступеней определяется законом по единообразной схеме на провинциальном и уездном уровне.

Закон предоставляет право народным правительствам провинций, автономных, областей (районов), городов центрального подчинения, городов - административных центров провинций, а также (с разрешения Госсовета) сравнительно крупных городов разрабатывать самостоятельные административные установления, однако при условии их соответствия положениям законов и административно-правовых актов Госсовета.

Закон об организации местных СНП и МНП закрепил сложившуюся ранее систему делегированных органов.

Первые попытки реформирования местных административных органов были предприняты еще в начале 80-х годов. Эта реформа, однако, не затронула существа административной системы, хотя в ходе ее проведения сократился численный состав руководящих работников, снизился их средний возраст.

5. Контроль за соблюдением законности в государственном управлении.

В КНР нет специальной системы органов административной юстиции, однако в системе судов общей юрисдикции существуют палаты (коллегии) по административным делам. Довольно основательно разработана и процессуальная сторона рассмотрения этих дел. При отсутствии административного кодекса государства сессией ВСНП в 1989 г. принят Административно-процессуальный кодекс КНР. При этом еще в 1982 г. принятый в опытный порядок Гражданский процессуальный кодекс предоставил народным судам право принимать к рассмотрению административные дела, и тогда же в Верховном народном суде и многих местных народных судах были организованы палаты по административным делам. До введения в действие Административно-процессуального кодекса (1 октября 1990 г.) было принято значительное количество законов и административно-правовых актов, установивших правовые нормы, служившие основанием для административного производства по обращениям граждан и организаций.

Согласно Административно-процессуальному кодексу народными судами принимаются жалобы по поводу конкретных действий административных органов и их должностных лиц, нарушающих законные права и интересы граждан и юридических лиц. Кодекс законодательно закрепил виды административных дел, рассматриваемых народными судами. Это в основном дела, связанные с обжалованием таких административных санкций, как задержание, штраф, изъятие: разрешения или удостоверения, приостановление производства, конфискация имущества либо наложение на него ареста. С конца 80-х годов довольно часты! случаи обжалования действий административных органов и их должностных лиц в; связи с посягательством на предоставленное законом право граждан на подрядное хозяйствование, что в наибольшей степени относится к регулированию арендного подряда в деревне.

Кодекс определил и круг административных дел, неподсудных народным судам. Он охватывает дела, связанные с государственными актами в сфере обороны и внешних связей, нормативными актами общеобязательного характера, конкретными административными актами, в отношении которых законным путем установлено, что данным учреждением они приняты в качестве окончательной инстанции, и некоторые другие. В частности, государственные предприятия не вправе обжаловать действия руководящих ими органов, если последние своими административными актами ущемляют права и интересы госпредприятий, все, активнее формирующиеся под воздействием рыночной конъюнктуры.

Основные принципы административного процесса соотносятся с провозглашенными общими принципами производства в народных судах КНР. К таким принципам относятся: соблюдение законности в деятельности судебных органов; обеспечение независимости судов от административных органов, общественных организаций и отдельных лиц; гласное рассмотрение административных дел в производстве по двум инстанциям. Принципиальным положением закона является запрещение подмены судами административных органов в вопросах целесообразности конкретных решений, которые приняты в рамках их компетенции, установленной законом. Административному процессу придан состязательный характер и предусмотрено осуществление прокурорского надзора за соблюдением законности в нем.

Согласно нормативным установлениям Кодекса большинству административных дел обычно рассматривается по первой инстанции в низовых народных судах. В отличие от них «сложные и важные дела», а также дела, связанные с обжалованием административных действий структурных единиц Госсовета и органов государственного управления провинциального звена, рассматриваются по первой инстанции народными судами средней ступени. Что касается территориальной подсудности административных дел, то все они подсудны народным судам по месту нахождения административных органов, действия которых обжалованы.

Важным моментом процессуального регулирования административного судопроизводства является установление юридических гарантий рассмотрения административных дел и исполнения принятых судебных решений.

6. Этапы реформирования государственного управления КНР.

Начало современного этапа административной реформы в Китае, связано с общей программой реформирования китайского государства и общества, провозглашенной 3-м пленумом ЦК КПК 11-го созыва, состоявшимся в конце 1978 г. С той поры система административных органов претерпела ряд организационных изменений. Этот процесс продолжает развиваться и в настоящее время с перспективой на будущее. Наиболее значимыми датами в нем обычно называют 1982, 1988, 1993 и 1998 гг. Главное направление административной реформы - создание эффективного и квалифицированного аппарата, способного обеспечить, выполнение грандиозной задачи модернизации страны. Этот процесс включает и устранение в аппарате дублирующих звеньев, и общее сокращение его численности, ликвидацию практики пожизненного занятия должностей и общее его омоложение постоянным пополнением образованными и квалифицированными работниками.

Первый этап реформы, проводившийся в 1982-1984 гг., затронул систему административных органов по всей вертикали управления, вплоть до уездного уровня.

Принципиально новый подход к проблем реформы аппарата был выдвинут на следующем этапе реформы в 1988 г. Теоретической его базой стали решения XIII съезда КПК, состоявшегося в октябре 1987 г. и выдвинувшего идею создания плановой товарной экономики, перехода от прямого экономического управления предприятиями со стороны правительства к опосредованному экономическому управлению ими, изменения характера связей между Центром и местными народными правительствами. Стержневым направлением реформы аппарата правительства 1988 г. и ее главным отличием от реформы 1982 г. стало упорядочение связей между различными министерствами, ведомствами и учреждениями центрального правительства, перераспределение и изменение их функций.

Более радикальная по сравнению с двумя предшествующими реформа аппарата Госсовета началась в 1993 г. после принятия 1-й сессией ВСНП 8-го созыва своего рода про-

граммы перестройки Госсовета. Прежняя (даже и реформированная) модель административного управления должна была уйти в прошлое в связи с поставленной XIV съездом КПК целью построения «социалистической рыночной экономики». Задачи правительства должны были свестись главным образом к общему планированию (на макроуровне), обеспечению проведения в жизнь единых политических установок, координации, осуществлению надзора и контроля.

В целом в ходе административной реформы 1993 г. число министерств ведомств и учреждений Госсовета было сокращено с 68 до 59. На провинциальном уровне число структурных единиц правительственных аппаратов было сокращено в среднем с 76 до 65, в городах центрального подчинения со 100 до 75. На всех уровнях число чиновников правительственных органов сократилось на 2 млн человек, что составило 23% общего штата административных органов.

Как и административная реформа 1988 г. реформа правительственного аппарата 1993 г. способствовала ликвидации дублирования функций ряда министерств и ведомств в структуре Госсовета, позволила сократить штат аппаратов правительств различных уровней.

Государственный комитет по развитию и реформам заменил собой наследника Госплана, переименованного в 1998 г. в Государственный комитет планирования развития. В задачи нового комитета входит прежде всего координация проводимых в различных отраслях реформ с тем, чтобы они оптимально соответствовали развитию страны. За ним оставлены функции по разработке стратегии народно-хозяйственного и социального развития, разработке промышленной и ценовой политики и т.п. По поручению Госсовета комитет, как и его предшественники, должен докладывать ВСНП о планах экономического и социального развития.

В качестве органа министерского уровня, непосредственно подчиненного Госсовету, создан *Комитет по контролю и регулированию банковской деятельности*. К нему отошли функции комиссии по работе с финансовыми учреждениями ЦК КПК наряду с ранее находившимися в ведении Народного Банка Китая функциями по контролю и регулированию деятельности *всех видов банков*, а также компаний, управляющих собственностью, трастовых и инвестиционных компаний и иных депозитарных финансовых учреждений. Комитет должен выявлять противозаконные финансовые операции, включая отмывание денег. Народный банк Китая, освобожденный от контрольных функций, усиливает свою роль на других направлениях объема своих полномочий (определение и проведение монетарной политики, макрорегулирование в финансовой сфере и т.п.). Банк и комитет должны работать в тесном взаимодействии. В комитет перешло около 200 человек из контрольных подразделений Народного банка Китая и 120 человек из Комиссии по работе с финансовыми Учреждениями ЦК КПК. Комитет создает свои местные органы на уровне единицы провинциального уровня и городов провинциального подчинения. В дальнейшем не исключается создание органов комитета на уездном уровне.

Реорганизация Госсовета 2003 г. продолжила проводящуюся уже более двух десятилетий политику, направленную на реформирование госаппарата в соответствии с условиями и требованиями рыночной экономики с китайской спецификой.

Параллельно с реформированием организационных структур идет процесс усиления кадрового состава государственных органов.

ПЛАНЫ СЕМИНАРСКИХ ЗАНЯТИЙ

В процессе подготовки к семинарским занятиям, выполнения письменных работ, самостоятельного изучения дисциплины, студентам следует работать с соответствующими разделами учебной и научной литературой.

Тема 1. Предмет курса «Правовая система КНР».

1. Цели и задачи курса «Правовая система КНР».
2. Своеобразие исторического развития Китая.
3. Основные этапы развития истории Китая.
4. Особенности политической истории КНР (1949-2006 гг.).
5. Китайская модель рыночного социализма.

6. Взаимоотношение России и КНР – проблемы и перспективы.

Основные понятия: старокитайская правовая традиция, символические нормы, большой скачек, «культурная революция», рыночный социализм,

Вопросы и задания:

1. Выделите общее и особенное в китайском праве.
2. Какие факторы предопределили особенности китайской истории и культуры.
3. В чем заключается уникальность китайской государственности?
4. Что подразумевается под понятием «социализм с китайской спецификой»?
5. Какие факторы способствовали эффективности китайских экономическим реформам?
6. Какие проблемы существуют во взаимоотношениях России и КНР?

Литература:

Бирюков С.В. Китай: вариант альтернативной экономической стратегии// Россия и Китай на дальневосточных рубежах. Вып.4. АмГУ Благ-к.

Васильев К.В. Черты Китайской цивилизации. М.1998.

Воранцов В.Б. Судьба Китайского Бонапарта. М.: 1989.

Деменин А.А. Анализ социально-экономической обстановки в Китае в условиях мирового экономического кризиса // Власть.-2010.-№ 5.

Ефимов Г.В. Сунн Ятсен. Поиск пути 1914-1922. М.: 1981.

Карасин Р. Россия Китай: партнерство на историческую перспективу// Проблемы Дальнего Востока. №2. 1997.

Ли Синь Политика реформ и открытости в КНР/Ли Синь, Ю. Г. Лемешко. - 2011

Маргелов М. Российско-китайские отношения на высшей точке развития// Международная жизнь. №9. 2003.

Назарова Р.Ф., Серова В.Д. Демографическая политика КНР: история и современность // Вестник Амурского государственного университета.-2010.-№ 6.

Соколова В.В. Китай в мировой экономике: современный этап // Деньги и кредит.-2010.-№ 7.

Титоренко М. О роли и значении отношений между РФ и КНР в контексте основных особенностей современной международной обстановки // Проблемы Дальнего Востока.-2010.-№ 3.

Тихвинский С.Л. Реформы и революции в Китае// Новая и новейшая история. №2. 1999.

Усов В.Н. История КНР. Т.1-2. М.: 2006.

Экономика КНР: меры по преодолению влияния мирового финансового кризиса/сост. В. В. Жигулева ; отв. ред. А. В. Островский. – 2010

Тема 2. Основные этапы формирования китайского права.

1. Право в Древнем Китае.
2. Учение Конфуция.
3. Школа легистов.
4. Право средневекового Китая.
5. Право в эпоху династии Цин.
6. Право Китайской республики.
7. Формирование правовой системы КНР в 50-70 гг.
8. Эволюция правовой системы КНР в 80-90 гг. 20 века.
9. Правовая система Тайваня.

Основные понятия: Ян, Инь, Дао, пять добродетелей, «исправление имен», «фацзе», «тень».

Вопросы и задания:

1. Какую роль играли традиции и мораль в древнекитайском обществе?
2. Каковы представления Конфуция об идеальном государстве?
3. Почему Конфуций выступал против единства?
4. В чем суть концепции «искусства управления»?
5. Какие слои населения в Цинском Китае ставились сводом законов Дацин В привилегированное положение?
6. Какие изменения в китайском праве были осуществлены в период Китайской Республики?
7. Какое влияние на формирование правовой системы КНР оказало советское право?
8. Выделите факторы способствующие эволюции правовой системы КНР в 80-90 гг. 20в.?
9. Чем правовая система Тайваня отличается от правовой системы КНР?

Литература:

Имамов Э.З. Китайское право - единство традиции и законодательной нормы // Проблемы Дальнего Востока. №6. 1989.

Крашенинникова Н.А. История права Востока. М.1994.

Кычанов Е.И. Основы средневекового китайского права. М.: 1986.

Книга правителя области Шан (Шан Цзюньшу). Пер. с кит. Комм. И послесловие Л.С. Переломова. М. 1993.

Куманин Е.В. Юридическая практика и правовая система КНР. М.: 1990.

Переломов Л.С, Конфуцианство и легизм в политической истории Китая М.: 1981.

Современное право КНР. Под ред. Л.М. Гудошников, Л.Кржижановского. М. Наука. 1985.

Современный Тайвань / Под ркд. П.М. Иванов. Иркутск. 1994.

Цзайпэн. С. Принцип «одно государство, две системы» и действие законов КНР в особых административных районах // Конституционное и муниципальное право.-2010.-№ 3.

Чжихуа В. Влияние советского права на право КНР // Государство и право.-2010.-№ 4.

Тема 3. Судебная система КНР.

1. Суд и судебная система Китая: прошлое и настоящее.
2. Организационная структура и полномочия народных судов.
3. Система судей.
4. Формы организации рассмотрения дел.
5. Основы системы судебной деятельности.

Основные понятия: ямынь, народный трибунал, специальный народный суд, система судей, «судебный ценз», система отвода.

Вопросы и задания:

1. Какие специальные суды существуют в КНР?
2. Какие полномочия осуществляет Верховный народный суд КНР.
3. Что входит в понятие судебный ценз и какие требования предъявляет к судам?
4. Какими гарантиями пользуются судьи в КНР?
5. Какие дела в народных судах рассматриваются закрыто?
6. Что такое система судебного надзора?

Литература:

Гудошников Л.М. Государственный строй КНР. М.1999.

Кычанов Основы средневекового китайского права. М.: 1986.

Чиркин В.Е. Основы государственного строя КНР. М.1990.

Тема 4. Уголовное право КНР.

1. Уголовное право Древнего Китая.

2. Уголовное право Средневекового Китая.
3. Уголовное законодательство династии Цин.
4. Уголовное право Китайской Республики.
5. Уголовное право КНР в 50-70 гг 20в.
6. Уголовное право КНР 80-2000 гг.
7. Уголовное право Тайваня.

Основные понятия: принцип «сяо», концепция «10 зол» институт «тени», институт аналогии, принцип социалистической законности.

Вопросы и задания:

1. Какое влияние на уголовное право в древнем и средневековом Китае оказало конфуцианство?
2. На каких принципах основывалось уголовное законодательство Китая до первой четверти 20 века?
3. В чем суть концепции «10 зол»?
4. Какие изменения в уголовное законодательство были внесены в период Китайской республики?
5. Какое влияние оказало советское право на формирование уголовного права в КНР.
6. Какие принципы социалистической законности были закреплены УК 1979г.
7. Чем была вызвана необходимость внесения поправок в УК 1979г?
8. Чем УК КНР 1998 г. отличается от предыдущего?

Литература:

- Ахметшин Н.Х. История уголовного права КНР. М.: 2005.
 Ахметшин Х.М., Ахметшин Н.Х., Петухов А.А, Современное уголовное законодательство КНР. М.: 2000.
 Ахметшин Х.М., Ахметшин Н.Х. Новое уголовное законодательство КНР. Вопросы общей части. // Государство и право. №10. 1999.
 Диченко А. Борьба с незаконным оборотом наркотиков в КНР: история, современность, международный аспект // Проблемы Дальнего Востока.-2012-№ 2.
 Имамов Э.З. Уголовное право КНР. Теоретические вопросы общей части. М.: 1990.
 Иванов А., Корчагин А. Страны Дальнего Востока. Уголовное право. Владивосток. 2002.
 Современный Тайвань/ Отв. Ред. П.М. Иванов. Иркутск. 1994.
 Чанхай Лун Учение о составе преступления по уголовному праву КНР и России: сравнительно-правовое исследование/Чанхай Лун. – 2010

Тема 5. Гражданское право КНР.

6. Частное право Древнего Китая.
7. Средневековое право Китая.
8. Формирование гражданского права в позднецинский период в Китайской республики.
9. Становление гражданского права КНР.
10. Современный этап развития гражданского законодательства.
11. Гражданское право Тайваня.

Основные понятия: кодекс «Дацин люйми», кодекс «Люфат цюаныну», правовой партикуляризм.

Вопросы и задания:

1. Какие частноправовые нормы нашли свое отражение в Дацин люйли?
2. Когда был разработан и вступил в силу первый Гражданский кодекс в истории Китая?
3. Какие особенности имел ГК гоминдановского Китая?

4. Что мешало формированию гражданского права в КНР 50-70 гг.?
5. Какие моменты гражданско-правового регулирования не отражены ОПГП КНР?
6. Каковы особенности гражданского права на Тайване?

Литература:

- Беляков А.М, Некоторые вопросы гражданского права КНР. М.: 1961.
Гражданское законодательство КНР. Сост. Е.Г. Пащенко. М. 1997.
Гудошников Л.М., Пащенко Е.Г. Первая систематизация гражданского права КНР// Советское государство и право. №12. 1988.
Медведев А.В. Законодательное регулирование вещных прав в КНР: сравнение с российским правом // Московский журнал международного права.-2011.-№ 1.
Пащенко Е.Г. Экономическая реформа в КНР и гражданское право КНР. М. 1997.

Тема 6. Договорное право КНР.

7. Понятие договора в ОПГП КНР.
8. Закон КНР об экономическом договоре.
9. Закон КНР о техническом договоре.
10. Арбитражные суды.
11. Экономические отношения КНР с СССР (Россией).

Основные понятия: договор как правовой акт, «оговорка о публичном порядке», частный договор, технический договор.

Вопросы и задание:

1. Выделите юридические особенности договора?
2. К какому типу договорных отношений применяются коллизионный
3. Чем новая редакция экономического договора 1993 г. отличается от предыдущей?
4. Какая основная задача КНР о техническом договоре?
5. Что входит в понятие арбитражные расходы?

Литература:

- Договорное право КНР. М. 2004.
Гражданское законодательство КНР. Сост. Е.Г. Пащенко. М. 1997.
Иванов М.В. Экономическая политика государства на Тайване. М. 2002.
Каллусов В.В. Частное предпринимательство в Китае. М. 1996.
Пащенко Е.Г. Экономическая реформа в КНР и гражданское право КНР. М. 1997.

Тема 7. Налоговое право КНР.

4. Основные элементы налогового права Китая.
5. Налоговые льготы.
6. Меры контроля и защиты доходов.
7. Административная ответственность.
8. Уголовная ответственность за преступления в сфере налогообложения.

Основные понятия: фискальные платежи, преференция, налоговые деликты, взимание.

Вопросы и задания:

1. Что является источником налогового права в Китае?
2. Каковы основные субъекты налогового права в Китае?
3. Что входит в понятие «взимание» в налоговом праве КНР и Тайваня?

Литература:

Китайская Народная Республика в 1997 г. Политика, экономика, культура// Гл. ред-р М.Л. Титаренко. М.: 1999.

Новое законодательство Китайской Народной республики.// Экспресс информация Институт Дальнего Востока РАН. №9. 1999.

Портняков В.Я. Экономическая политика Китая в эпоху Дэн Сяопина. М.: 1998.

Шепенко Р.А. Налоговое право КНР: взимание и ответственность. М. 2005.

Удалова Е.А., Белобородов Б.Л. Налоговая система КНР.// Россия и Китай на дальневосточных рубежах. Сб. №4. изд. АмГУ Благ-к. 2002.

Тема 8. Административное право КНР.

7. Понятие и система источников административного права КНР.
8. Государственная администрация.
9. Государственная служба.
10. Система местного самоуправления.
11. Контроль за соблюдением законности в государственном управлении.
12. Основные этапы реформирования государственного управления КНР.

Основные понятия: источники административного права, ранжированная иерархия, Табель о рангах, «три представительства».

Вопросы и задания:

1. В чем заключается своеобразие источников Административного права КНР?
2. На каких принципах строится система государственного управления в КНР?
3. Какие цели преследовало китайское руководство принимая Временное положение о государственных служащих?
4. Кто осуществляет контроль за соблюдением законности в государственном управлении?
5. Когда в КНР был принят Административно-процессуальный кодекс.
6. Каковы итоги реформирования Госсовета КНР с 1982 по 2003гг.?

Литература:

Административное право зарубежных стран. Учебн. пособие.// Под ред. А.Н. Козырена. М.: 1996.

Как управляется Китай. Эволюция властных структур Китая в 80-90 гг XX в.// Подл ред. М.Д. Титаренко. М.: 2001.

Современное законодательство Китайской Народной Республики. Сб. нормативных актов. Сост. И автор предисловия Л.М. Гудошников. М. 2004.

5.САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ РАБОТА

Самостоятельная работа может выполняться студентом в читальном зале библиотеки, в учебных кабинетах, компьютерных классах, а также в домашних условиях. Организация самостоятельной работы студента должна предусматривать контролируемый доступ к базам данных, к ресурсу Интернет. Обязательно предусматриваются получение студентом консультации, контроль и помощь со стороны преподавателя.

№ п/п	№ темы дисциплины	Форма самостоятельной деятельности	Трудоемкость в часах
1	1	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	2

2	2	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
3	3	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
4	4	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
5	5	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
6	6	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
7	7	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
8	8	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
9	9	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
10	10	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
11	11	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4
12	12	Изучение учебной и научной литературы по конституционному праву зарубежных стран, подготовка к практическим занятиям, подготовка докладов	4

7. ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ

Изучение дисциплины «Правовая система КНР» предполагает проведение лекционных занятий в соответствии с тематическим планом. При изложении лекционного материала преподавателю рекомендуется использовать презентации в программе Power Point, электронный планшет и фрагменты видеоматериалов по теме лекции.

В ходе проведения лекционных и практических занятий могут использоваться активные методы обучения. Среди них: активная (проблемная) лекция, лекция-визуализация, круглый стол, деловая игра, дискуссия, пресс-конференция, мозговая атака, программированное обучение, игровое проектирование, анализ конкретных ситуаций, поисковая лабораторная работа, коллективная мыслительная деятельность, метод проектов и т.д.

8. ОЦЕНОЧНЫЕ СРЕДСТВА ДЛЯ ТЕКУЩЕГО КОНТРОЛЯ УСПЕВАЕМОСТИ, ПРОМЕЖУТОЧНОЙ АТТЕСТАЦИИ ПО ИТОГАМ ОСВОЕНИЯ ДИСЦИПЛИНЫ И УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ САМОСТОЯТЕЛЬНОЙ РАБОТЫ СТУДЕНТОВ

Текущий контроль успеваемости осуществляется на практических занятиях по пройденным темам путем проверки конспектов, заслушивания докладов.

ПРИМЕРНЫЕ КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ К ЗАЧЕТУ

1. Особенности формирования правовой системы в традиционном Китае.
2. Роль конфуцианства в формировании права в традиционном Китае.
3. Роль легизма в традиционном китайском праве.
4. Дайте характеристику правовой системы Китайской республики до 1949 г.
5. В чем заключаются особенности формирования правовой системы КНР
6. Выделите особенности Конституции КНР 1982 г.
7. Какие изменения были внесены в Конституцию КНР в 80-90гг.?
8. Особенности политико-правового режима КНР.
9. Какова система органов законодательной власти КНР?
10. В чем проявляется специфика правового статуса личности в КНР?
11. Охарактеризуйте правовое положение иностранцев в КНР.
12. Выделите особенности Гражданского кодекса Китайской республики до 1949 г.
13. В чем проявилась своеобразие формирования гражданского права в КНР?
14. Какие изменения произошли в ГК КНР в 80-90 гг.
15. Выделите основные гражданско-правовые аспекты статуса государственных предприятий.
16. Выделите основные гражданско-правовые аспекты статуса коллективных предприятий.
17. Выделите основные гражданско-правовые аспекты статуса предприятий с иностранным участием.
18. Выделите основные гражданско-правовые аспекты статуса частных предприятий.
19. какие договорные формы организации экономических отношений предусмотрены китайским правом?
20. В чем проявляются особенности формирования уголовного права в КНР?
21. Какие изменения были внесены в Уголовный кодекс КНР в 90-е годы?
22. каковы характерные черты и особенности судебной системы в КНР?
23. Выделите особенности административного права КНР.
24. В чем заключаются различия правовых систем КНР и Тайваня?

Критерии оценки знаний

Нормы оценки знаний предполагают учет индивидуальных особенностей студентов, дифференцированный подход к обучению, проверке знаний, умений.

В устных ответах студентов на зачете, в сообщениях и докладах, а также в письменных видах работ оцениваются знания и умения по пятибалльной системе. При этом учитываются: глубина знаний, полнота знаний и владение необходимыми умениями (в объеме программы); осознанность и самостоятельность применения знаний и способов учебной деятельности, логичность изложения материала, включая обобщения, выводы (в соответствии с заданным вопросом), соблюдение норм литературной речи.

По результатам изучения данного курса может быть выставлено в качестве оценки:

«зачтено» - материал усвоен в полном объеме, изложен грамотно и логично, выводы и обобщения точны и связаны с явлениями окружающей жизни; основные термины и понятия используются в ответе и по ним даются пояснения; ответ выстроен логично и корректно;

«незачтено» - основное содержание материала не усвоено и изложено неполностью, выводов и обобщений нет, их аргументация отсутствует, связь теоретических положений с практикой в ответе не усматривается, основные понятия и термины не используются в ответе.

9. УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ И ИНФОРМАЦИОННОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

Основная литература

1. а) основная литература:

1. *Чернопов А.Э.* Введение в сравнительное правоведение: учеб. пособие/ А.Э. Чернопов.- СПб.: Изд-во С.-Петербур. ин-та внешнеэкон. Связей, экономики и права, 2007.-204 с.
2. *Осавелюк А.М.* Конституционное право зарубежных стран: учеб. пособие/ Под ред. А.М. Осавелюк.М.: -ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2010-512 с.
3. *Алебастрова И.А.* Конституционное право зарубежных стран/ И.А. Алебастрова.-2-е изд., перераб. и доп..-М.: Проспект, 2009-624 с.

б) дополнительная литература:

1. Конституционное право зарубежных стран.Учебник.:2-е издание/ Под ред. М.В. Баглая, Ю.И. Лейбо, Л.М. Энтина.-2-е изд. , перераб.М.: -Изд-во Норма.-2009.-1044 с.
2. Чиркин В.Е. Конституционное право зарубежных стран: практикум/ В.Е. Чиркин.-М.: Юристь, 1999-429 с.
4. Усов В.Н. История КНР: учеб.: в 2 т./ В.Н. Усов.-М.: АСТ: Восток-Запад.-2006.-812с.
5. Современное законодательство Китайской Народной республики: Сб. нормативных актов/ сост.. ред., авт. Предисл. Л.М. Гудошников.-М.: Зерцало-М, 2004.-431 с.
6. Конституционное право зарубежных стран в вопросах и ответах: (учебно-методическое пособие)/ А.В. Малько.-М.: Юристь, 2003.-224 с.

Периодические издания:

1. Государство и право;
2. Московский журнал международного права;
3. Вестник Московского университета;
4. АТР: экономика, политика и право.

Программные продукты:

КонсультантПлюс: Высшая школа. Учебное пособие. CD. 2010. – Вып. 14

ГАРАНТ-СТУДЕНТ: специальный выпуск для студентов, аспирантов и преподавателей. CD, 2011.

Интернет-ресурсы:

сайт справочной правовой системы КонсультантПлюс - www.consultant.ru

сайт справочной правовой системы Гарант - www.garant.ru

10. МАТЕРИАЛЬНО-ТЕХНИЧЕСКОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

Для проведения занятий используется специализированная аудитория, оснащенная следующим оборудованием: мультимедийный проектор, экран.

11. РЕЙТИНГОВАЯ ОЦЕНКА ЗНАНИЙ СТУДЕНТОВ ПО ДИСЦИПЛИНЕ

Максимальное количество баллов, которое могут набрать студенты:

- Учебно-организационный (посещаемость занятий) – 16 баллов;
- Практическо-исследовательский (работа на семинарских занятиях) – 28 баллов;
- Теоретический (проверка знаний в виде теста, контрольной, т.д) - 16 баллов;
- Прохождение итоговой аттестации – 40;
- Участие в научно-исследовательской работе – не ограничено.

Перевод баллов в оценки:

- удовлетворительно – 61-75 баллов;
- хорошо – 75-90 баллов;
- отлично – 91-100 баллов.

По результатам изучения данного курса может быть выставлено в качестве оценки:

«зачтено» - студент в общей сложности за весь курс набрал не менее 61 балл, материал усвоен в полном объеме, изложен грамотно и логично, выводы и обобщения точны и связаны с явлениями окружающей жизни; основные термины и понятия используются в ответе и по ним даются пояснения; ответ выстроен логично и корректно;

«незачтено» - студент набрал менее 61 балла, основное содержание материала не усвоено и изложено неполностью, выводов и обобщений нет, их аргументация отсутствует, связь теоретических положений с практикой в ответе не усматривается, основные понятия и термины не используются в ответе.