

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования

«АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Юридический факультет

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА КНР

Учебное пособие

Благовещенск 2022

Издательство АмГУ

ББК 67(5Кит)

*Печатается по решению
редакционно-издательского совета
Амурского государственного университета*

Составители: Косихина С.С., Швец А.В.

Правовая система КНР : учебное пособие / С.С. Косихина, А.В. Швец. – Благовещенск: Амурский гос. ун-т, 2022. – 90 с.

Учебное пособие подготовлено по дисциплине «Правовая система КНР» в соответствии с ФГОС ВО по направлению подготовки 40.03.01 – Юриспруденция. Учебное пособие предназначено для подготовки студентов к зачету, дистанционному выполнению разнохарактерных заданий на платформе системы ДО Moodle. Пособие включает базовый теоретический и фактический материал, списки рекомендуемой для самостоятельного изучения литературы, базы данных по праву КНР в сети Интернет, контрольные вопросы и задания к каждой теме.

Рецензенты:

*Вискулова В.В., судья Благовещенского городского суда
Амурской области,
докт. юр. наук, доцент;
Скоробогатова О.В., доцент кафедры уголовного права
Амурского государственного университета,
канд. юр. наук*

©Амурский государственный университет, 2022

© Кафедра конституционного права, кафедра гражданского права, 2022

©Косихина С.С., Швец А.В., составление 2022

Введение

Учебное пособие «Правовая система КНР» предназначено для обеспечения образовательного процесса в области юриспруденции. Задача проекта заключается в создании доходчивого и логически выстроенного информационного массива, содержащего данные о правовой системе современного китайского государства через анализ действующего в нем законодательства, традиционного права, правовой культуры и правосознания его граждан. Работа содержит характеристику основных этапов развития правовой системы с момента образования в 1949 г. Китайской Народной Республики по настоящее время, воспроизводит особенности социалистической правовой системы с китайской спецификой, поднимает проблему взаимоотношения права и политики, права и идеологии в китайском обществе.

Учебное пособие написано на основе опыта практической работы в АмГУ в 2000-2022 гг., анализа отечественной и зарубежной научной литературы, научных публикаций составителей. В его основу положены труды отечественных специалистов в области китайской юриспруденции Х.М. Ахметшина, Л.М. Гудошникова, Э.З. Имамова, П.В. Трощинского, П.В. Бажанова и др. Базовый учебник по дисциплине отсутствует.

Задача, которая поставлена составителями учебного пособия, заключается в обеспечении студентов инструментарием, необходимым для продуктивного выполнения самостоятельной работы. На долю самостоятельной работы отводится 50% времени, предусмотренного учебным планом на освоение дисциплины. Цель самостоятельной работы студента – осмысленно и самостоятельно работать сначала с учебным материалом, затем с научной информацией, заложить основы самоорганизации и самовоспитания с тем, чтобы привить умение в дальнейшем непрерывно повышать свою профессиональную квалификацию.

Дидактической особенностью курса «Правовая система КНР» является его органическая связь с учебными дисциплинами, предусмотренными базовой частью учебного плана – «Конституционным правом», «Уголовным правом», «Ад-

министративным правом», «Гражданским правом» и пр., в рамках которых вводится понятийный аппарат, дается общая характеристика отдельных отраслей права.

Определенную трудность для преподавателя и студентов представляет постоянно меняющийся характер информации, обусловленный текущими политическими событиями, продолжающейся нормотворческой деятельностью государства в современном Китае. Студенты должны уделять внимание происходящим изменениям, следить за новостями, быть в курсе свежих научных публикаций, использовать СМИ для получения актуальной информации.

Тема 1. Характеристика правовой системы КНР

ПЛАН

- 1 Особенности правовой системы КНР и этапы ее формирования
- 2 Источники и структурное построение права КНР

ЛИТЕРАТУРА

Лю, Ю. Модернизация правовой системы Китая / Ю. Лю // Теория и практика общественного развития. – 2017. – № 6. – С. 131-134. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/modernizatsiya-pravovoy-sistemy-kitaya/viewer>.

Трощинский, П.В. Правовая система Китая : монография / П.В. Трощинский. – М. : ИДВ РАН, 2016. – 472 с. – URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=42350076>.

Трощинский, П.В. Законодательное развитие нового Китая / П.В. Трощинский // Проблемы Дальнего Востока. – 2019. – № 5. – С. 39-54.

Трощинский, П. В. Эволюция правовой системы Китайской Народной Республики (1949-2018 гг.): историко-правовой аспект (с перечнем действующих законов КНР) / П. В. Трощинский. – 2-е изд. – Москва : Издательский дом ВКН, 2020. – 183 с. – ISBN 978-5-7873-1696-4. – Текст : электронный // Цифровой образовательный ресурс IPR SMART : [сайт]. – URL: <https://www.iprbookshop.ru/96471.html>.

Черноков, А.Э. Правовая система Китая / А.Э. Черноков // Вестник Санкт-Петербургской Юридической Академии. – 2014. – № 4 (25). – С. 26-43.

1 Особенности правовой системы КНР и этапы ее формирования

Правовой системе КНР (далее ПС КНР), сочетающей характерные черты права стран социалистической системы, нормы традиционного и международного права, присущи следующие *особенности*:

на ее формирование решающее влияние оказали политико-правовые и религиозно-этические учения древнего Китая (конфуцианство, легизм). Надо иметь в виду, что специфика традиционной китайской правовой концепции состоит в том, что, не отрицая права в принципе, она исходит из постулирования идеи – право необходимо для тех, кто не заботится о морали, или для иностранцев. Сами же китайцы могут обходиться без права. Законы, по их мнению, – ненормальное средство решения конфликтов;

правовая система КНР включает в себя законодательство континентального Китая и право возвращенных в конце 1990-х гг. Особых административных районов (ОАР) Сянган (Гонконг) и Аомэнь (Макао). Сянган и Аомэнь – официальные названия ОАР. В Гонконге, в течение почти 100 лет состоявшем в аренде у Великобритании, используется прецедентное (общее) право;

большое влияние на становление и эволюцию ПС КНР в период с 1949 г. по 1990-е гг. оказало советское и российское право. Например, первая редакция Уголовного кодекса КНР во многом опиралась на российский опыт – Уголовный кодекс РФ 1996 г.;

в ПС КНР действует относительно небольшое количество законов. 27 декабря 2021 г. на официальном сайте ВСНП был обновлен перечень действующих законов. Согласно приведенным данным, на начало января 2022 г. в КНР действовал 291 закон (включая приравненные к законам нормативно-правовые акты). Правовое регулирование осуществляется преимущественно на уровне подзаконных нормативно-правовых актов, большую часть которых составляют акты Государственного совета КНР (правительство КНР);

низкий уровень кодификации законодательства: на текущий момент отсутствуют Административный и Налоговый и др. кодексы. Гражданский кодекс вступил в силу лишь 01 января 2021 г.;

регулирование существующих в КНР общественных отношений осуществляется на трех основных уровнях: 1) на уровне партийных и принимаемых на их основе государственных программных документов; 2) на уровне законов и подзаконных нормативных правовых актов при отсутствии существенных кодифицированных актов правотворчества; 3) на уровне актов правотворчества, принимаемых местными органами власти и направленных в основном на регулирование вопросов социально-экономического развития региона;

ПС КНР присущ так называемый экспериментальный (опытный) порядок, подразумевающий правовое регулирование посредством нормативных актов, не ограниченных по сроку действия и предполагающих их вступление в силу в окончательной редакции лишь после экспертной оценки целесообразности этих актов и их эффективности;

текстам китайских нормативных правовых актов, образующих ПС КНР, свойственна нечеткость, расплывчатость, неконкретизированность формулировок. Расплывчатость китайских законов умышленна. Благодаря ей правоприменитель «поворачивает» норму в выгодную для интересов государства сторону;

ПС КНР исходит из непризнания приоритета норм международного права над китайским;

специфика правовой культуры и правосознания китайцев, характеризующаяся преобладанием норм морали над нормами права в регулировании любых вопросов общественной жизни. Такое отношение к праву вытекает из конфуцианского учения, по которому на переднем плане находится воспитание и убеждение, а не власть и принуждение. Вследствие подобных взглядов китайцы отрицательно относятся к европейской идее права с его строгостью и абстрактностью.

В своем развитии правовая система КНР прошла несколько этапов.

Этапы формирования правовой системы КНР

Первый этап – 1949-1957 гг., в рамках которого был заложен фундамент китайской государственности и, как следствие, правовой системы нового Китая. В рамках рассматриваемого периода выделяются два подэтапа: 1949-1954 гг. и 1954-1957 гг.

Период 1949-1954 гг. принято характеризовать как «доконституционный», «переходный», «временный». Он проходил при непосредственном участии советских ученых-юристов, которые оказывали практическую и методологическую помощь в разработке первых законов КНР. Не только законодательство, но и сам фундамент юридической науки КНР был заложен советскими специалистами. Коммунистические власти отменили прогрессивное для того времени гоминьдановское законодательство («Полная книга шести законов»), в котором содержались законодательные нормы в сфере конституционного, гражданского, уголовного, административного, материального и процессуального права. Отказ от гоминьдановского законодательства был вызван идеологическими причинами: оно признавалось реакционным и враждебным.

Период 1954-1957 гг. ознаменовался принятием *20 сентября 1954 г. первой конституции КНР*. Конституция 1954 г. своим содержанием походила на сталинскую конституцию СССР 1936 г. и устанавливала общие принципы деятельности государственных органов КНР (глава 2), содержала перечень основных прав и обязанностей китайских граждан (глава 3), закрепляла особенности государственной символики КНР (глава 4). В первой конституции КНР использовался опыт международного конституционного строительства, в частности конституционного строительства социалистических стран. Конституция КНР 1954 г. явилась базой для последующего развития правового регулирования в стране. Вслед за ней появилось 6 важных органических законов, устанавливающих принципы формирования и деятельности государственных органов КНР: «Закон КНР об организации Всекитайского собрания народных представителей», «Закон КНР об организации Государственного совета», «Закон КНР об организации местных собраний народных представителей и местных народных комитетов», «Закон КНР об организации народных судов», «Закон КНР об организации

народной прокуратуры» и «Закон КНР о выборах во Всекитайское собрание народных представителей и местные собрания народных представителей».

К сожалению, запущенный процесс демократизации китайского общества, перехода государства на «правовые рельсы» начал свертываться с 1956 г. Принятое в августе 1957 г. «Постановление о трудовом перевоспитании» (первый антиконституционный акт) закрепило отход Мао Цзэдуна и его сторонников от провозглашенного VIII съездом КПК курса на укрепление законности в стране. Начались массовые аресты противников правящего режима. О соблюдении закона в новых условиях речи уже не шло.

Второй этап – 1958-1976 гг. – законодательство в эпоху политических кампаний. В рассматриваемый период ситуация в правовой системе КНР претерпела кардинальные негативные изменения. Законодательная работа практически полностью завершилась в конце 50-х гг. XX столетия. В китайском государстве были попорчены нормы закона, а право признано буржуазным пережитком. Не было принято ни одного полноценного законодательного акта. Появившаяся в 1975 г. новая конституция КНР носила исключительно декларативный характер. Ликвидированными оказались конституционная система государственных органов, уставные органы КПК и общественные организации. Партийные директивы заменили акты правотворчества.

Апогеем нигилистического отношения к праву стала «Великая пролетарская культурная революция» (1966-1976 гг.). В период «культурной революции» была практически полностью уничтожена основанная на конституции 1954 г. политическая система, подвергнуты чистке армия и правоохранительные органы, репрессированы видные работники государственно-партийного аппарата. В полную силу действовало «цитатное судопроизводство», когда при вынесении судебных приговоров в их мотивировочной и резолютивной частях ссылались на выдержки из работ Мао Цзэдуна. В эти годы произвола и беззакония невозможно говорить о существовании в КНР права. Правовой нигилизм стал главной составляющей проводимых в стране репрессий. Период с 1958 г. по 1976 г. можно с полным основанием исключить из истории китайского права.

Третий этап – 1977-1997 гг. – правосстановительный процесс и реформа экономической системы. Уход из жизни 9 сентября 1976 г. Мао Цзэдуна послужил началом к развертыванию крупномасштабного правосстановительного процесса. Современный облик китайское право стало приобретать с 1978 г. с принятием *конституции КНР 1978 г.* Впервые с момента образования в 1949 г. КНР были приняты Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы (1979 г.), законы «Об организации народных судов», «Об организации народной прокуратуры» и впервые «Временное положение об адвокатуре» (1980 г.).

Именно с этого времени принято говорить об уникальном опыте правового строительства китайского государства. Китайский законодатель предложил эксклюзивную модель правового регулирования общественных отношений: при отсутствии кодифицированных актов правотворчества в гражданской (Гражданский кодекс КНР будет введен в действие только с 01 января 2021 г.), экономической, налоговой и административной сферах на протяжении десятилетий принимались локальные ведомственные нормативные документы, подзаконные нормативные правовые акты, редко – законы, регулирующие осуществляемую с конца 1978 г. политику реформ и открытости.

4 декабря 1982 г. принята действующая (четвертая по счету) конституция КНР. По мере развития страны в нее пять раз вносились поправки, наиболее важной из которых является тринадцатая (1999 г.), включенная в статью 5 конституции, которая впервые на конституционном уровне вводит понятие «социалистическое правовое государство».

Четвертый этап – 1997-2010 гг. – формирование «социалистической правовой системы с китайской спецификой». Наиболее важным с точки зрения процесса становления правовой системы современного Китайского государства стала поставленная на XV съезде КПК (1997 г.) задача формирования социалистической правовой системы Китая к 2010 г. Властями принимаются «Планы правотворческой работы» на предстоящие годы с прицелом на 2010 г., в результате которых в стране появляются новые нормативные правовые акты, а в уже действующие вносятся масштабные изменения.

Вторым важным фактором, обусловившим модернизацию ПС КНР в рамках четвертого этапа, стало вступление в декабре 2001 г. КНР в ВТО (Всемирную Торговую организацию). Это потребовало приведения национальной системы права в соответствие с предъявляемыми международными требованиями. При этом КНР в основном игнорирует требование имплементации норм международного права в национальную правовую систему, объясняя это особенностями существующих в Китае правовых отношений, спецификой правовой культуры и правосознания китайцев. Завершая обзор развития правового регулирования в социалистическом Китае в период с 1997 г. по 2010 г. отметим, что согласно официальному заявлению председателя Постоянного комитета ВСНП У Банго, в докладе перед делегатами 4-ой сессии ВСНП 11-го созыва «...социалистическая правовая система с китайской спецификой уже сформирована». К концу 2010 г. в правовой системе Китая действовало 236 законов, 690 административных актов и более 8600 местных актов правотворчества.

Пятый этап – с 2011 г. – по настоящее время характеризуется реализацией приоритетной задачи, поставленной перед китайским законодателем. Таковой является трансформация подзаконных актов в законы, принятие гражданского (вступил в действие лишь с 01 января 2021 г.), административного и налогового кодексов, внесение необходимых изменений в действующие нормативные правовые акты. Вектор государственно-правового развития Китая до 2020 г. был заложен КПК на прошедшем в Пекине в ноябре 2012 г. XVIII съезде. Главным идеологом происходящих в правовой системе КНР изменений выступает Председатель КНР Си Цзиньпин.

При Си Цзиньпине акцент в законотворческой работе был сделан на регулирование сферы обеспечения государственной безопасности. В частности, период с 2014 г. по 2020 г. были приняты законы КНР «О борьбе со шпионажем», «О государственной безопасности», «О противодействии терроризму», «Об управлении деятельностью зарубежных неправительственных организаций внутри страны», «О безопасности сети Интернет», «О разведке» и др.

Активное принятие законов в сфере обеспечения государственной безопасности происходит на фоне отсутствия в КНР целого ряда материальных кодифицированных актов правотворчества, к основным из которых отнесем Налоговый и Административный кодексы. Работа над Гражданским кодексом, начатая еще в 2014 г., завершилась его вступлением в действие лишь 01 января 2021 г.

Апогеем законодательных инициатив Си Цзиньпина стали принятые на мартовской сессии ВСНП 13-го созыва (2018 г.) поправки в конституцию КНР. В Преамбулу действующей конституции КНР, наряду с именами Мао Цзэдуна и Дэн Сяопина, теперь вписано имя Си Цзиньпина и его «идея» о «социализме с китайской спецификой новой эпохи». Отменены ограничения по срокам для занятия поста Председателя КНР.

2 Источники и структурное построение права КНР

Согласно позиции наиболее авторитетных китайских теоретиков права к *источникам современного социалистического права Китая* относятся:

конституция КНР 1982 г. – основной источник права: «никакие законы, административно-правовые акты и местные установления не должны противоречить конституции» (ч. 3, ст. 5). Конституция КНР принимается ВСНП (Всекитайское собрание народных представителей – парламент). Изменения в нее вносятся по предложению Постоянного Комитета ВСНП (ПК ВСНП) или 1/5 числа голосов депутатов ВСНП и принимаются большинством в 2/3 от числа голосов всех депутатов ВСНП (ч.1, ст.64 конституции КНР);

законы. В китайской юридической науке отсутствует деление законов на конституционные законы и просто законы. В сборниках законодательства КНР и юридической литературе все действующие законы распределены по отдельным группам на основе отраслевого признака (конституционные, гражданско-правовые, административные, экономические, социальные, уголовные, процедурные). Право на принятие законов принадлежит ВСНП и его Постоянному комитету. Китайские законы принимаются по вопросам: 1) государственного суверенитета; 2) образования, организации и компетенции собраний народных представителей, народных правительств, народных судов и народных прокуратур всех ступеней;

3) системы национальной районной автономии, системы особых административных районов, системы низового самоуправления и др. (ст. 8 Закона КНР «О правотворчестве»);

административно-правовые акты относятся к числу важнейших источников современного права КНР. Их количество значительно превышает число законов (к настоящему времени действует более 9000, большинство из которых принимается Государственным советом КНР). Административно-правовые акты в КНР принимаются: 1) для исполнения положений законов; 2) по вопросам компетенции Госсовета (п.1 и п. 2 ч. 2 ст.56 Закона КНР «О правотворчестве»). В ряде случаев ВСНП и ПК ВСНП могут делегировать правотворческие полномочия Государственному совету КНР для принятия необходимых административно-правовых актов по вопросам ведения;

местное законодательство. Достаточно хорошо развито в современном китайском государстве и, зачастую, направлено на регулирование социально-экономического развития конкретного региона. Местное законодательство принимается по вопросам: 1) необходимости в принятии конкретных положений с учетом реальной действительности данного административного района для исполнения положений закона, административно-правовых актов; 2) по вопросам необходимости в принятии местных установлений для урегулирования проблем местного значения; 3) если по другим вопросам государство все еще не приняло закона или административно-правового акта, то провинции, автономные районы, города центрального подчинения и сравнительно крупные города могут с учетом конкретной обстановки и реальной необходимости в своем регионе первоначально принять местное законодательство;

правила. Под Правилами китайские юристы понимают особые административные документы, принимаемые специальными административными органами КНР во исполнение действующих законов и административно-правовых актов. В ч.1 ст.71 Закона КНР «О правотворчестве» закрепляется: «Министерства Государственного совета, комитеты, Народный банк Китая, Ревизионное управление и находящиеся у них в прямом подчинении органы, обладающие

функциями административного управления, вправе, в соответствии с законом и административно-правовыми актами, постановлениями, приказами Государственного совета, в пределах своей компетенции, принимать правила». Правила должны касаться исключительно вопросов исполнения законов, административно-правовых актов, постановлений и приказов Госсовета КНР;

акты и правила, решения и приказы в военной сфере в пределах своей компетенции, принимаемые главными штабами Центрального военного совета, родами войск, военными гарнизонами. Применяются только в вооруженных силах КНР, а их изменение либо отмена осуществляются Центральным военным советом Китая;

международные договоры. Признаются источником права только в том случае, когда они ратифицированы КНР либо когда КНР становится их участником при учете сделанных оговорок. Особое значение для правовой системы китайского государства международные договоры приобрели после вступления в ВТО, когда международное сообщество требовало от Китая имплементации некоторых международных правовых норм в действующее законодательство КНР. *В конституции КНР отсутствует положение, закрепляющее примат норм международного права над национальным*, декларирующее общепризнанные принципы и нормы международного права в качестве составной части правовой системы.

Особое место в перечне источников права КНР принадлежит *прецедентному праву*, действующему в Особом административном районе КНР – Сянгане (Гонконг).

Китайские специалисты не относят к категории источников права программные документы, принимаемые партийными и/или правительственными органами Китая. В российской науке конституционного права вопрос о правомерности включения партийных программных документов в перечень источников права КНР является спорным. Хотя с формальной точки зрения эти документы не относятся к источникам права, однако, по сути, определяют вектор развития

китайского законодательства во времени и пространстве. Политическая практика КНР подтверждает, что по-прежнему верными являются утверждения «партийные инструкции, программы и предписания в КНР стоят выше законов и конституции» и «в КНР нет четкой границы между правовым актом и политической директивой». Поэтому игнорирование политических документов китайского руководства при анализе действующего законодательства и исключение их из источников современного китайского права представляется недопустимым.

С точки зрения *структурной организации* китайское право делится на публичное и частное. Ядром традиционного и современного права Китая выступало и выступает уголовное право. Частное право стало формироваться с 1978 г. в рамках политики реформ и открытости, предполагавшей развитие альтернативных государственной форм собственности.

Классификация права по отраслям на основе предмета правового регулирования предполагает выделение конституционного, уголовного, гражданского, административного, экономического, социального и процедурного (процессуального и непроцессуального) права.

Вопросы и задания для самоконтроля:

Каковы особенности правовой системы КНР?

В чем заключается экспериментальный (опытный) характер китайского права?

Как формулируется приоритетная задача, поставленная перед китайскими законодателями на современном этапе эволюции правовой системы КНР?

Перечислите и охарактеризуйте основные источники права в КНР.

Что представляют собой правила как источник права КНР? В чем заключается их специфика?

Верным ли является утверждение «партийные инструкции, программы и предписания в КНР стоят выше законов и Конституции»? Аргументируйте свой ответ.

Какая отрасль права составляла на протяжении всей истории и составляет в настоящее время фундамент правовой системы Китая?

В каком регионе КНР используется прецедентное право в качестве источника права?

Когда и в каком нормативно-правовом акте КНР впервые введено понятие «социалистическое правовое государство»?

Со вступлением КНР в какую международную организацию связан четвертый этап в формировании социалистической правовой системы китайского государства (2001-2010 гг.), ознаменовавшийся существенными изменениями не только материального, но и процессуального права?

Каковы место и роль международного права в правовой системе КНР?

Тема 2. Конституционное право КНР

ПЛАН

1 Особенности конституционного развития КНР. Основные принципы, черты, структура конституции 1982 г.

2 Конституционно-правовой статус человека и гражданина в КНР

3 Избирательное право и избирательная система КНР

4 Система высших органов государственной власти и управления. Судебная система КНР

ЛИТЕРАТУРА

Афанасьева, О. В. Конституционное право зарубежных стран : учебник для вузов / О. В. Афанасьева, Е. В. Колесников, Г. Н. Комкова. – 7-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2021. – 401 с. – (Высшее образование). – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/468101>.

Гудошников, Л.М. Восстановление и развитие законодательства КНР в процессе реформ / Л.М. Гудошников // Журнал российского права. – 2002. – № 2. – С. 128-136.

Дугаржапов, А.Г. Полномочия госсвета КНР / А.Г. Дугаржапов // Проблемы современной науки и образования. – 2015. – № 2. – С. 81-85.

Егоров, К.А. Представительная система Китая: история и современность : моногр. / К.А. Егоров / под ред. и с пред.: Гудошников Л.М. – М.: Спарк, 1998. – 240 с.

Как управляется Китай: Эволюция властных структур Китая в конце XX-начале XXI в. / Под ред. М. Л. Титаренко. – М.: Памятники исторической мысли, 2004. – 476 с.

Конституция КНР 1982 г. в редакции 2018 г. – URL: https://chinalaw.center/constitutional_law/china_constitution_revised_2018_russian/.

Конституционное (государственное) право зарубежных стран : учебник: в 4 т. – Т.4. Часть особенная : страны Америки и Азии / отв. ред. проф. Б.А. Страшун. – М.: НОРМА, 2001. – 656 с.

Косихина, С.С. Конституционные поправки как правовая платформа для закрепления партократического государственного режима в КНР / С.С. Косихина // В сб.: Россия и Китай: история и перспективы сотрудничества: материалы X международной научно-практической конференции (Благовещенск – Хэйхэ, 2-4 июня 2020 г.). Выпуск 10. – Благовещенск: Изд-во БГПУ, 2020. – С. 561-564.

Лафитский, В. И., Трощинский, П. В. Конституционный путь Китая: к шестидесятилетию Конституции КНР 1954 г. / В.И. Лафитский, П.В. Трощинский // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. – 2014. – № 4. – С. 646–657.

Лэй, С. Содержание и процесс принятия поправок к Конституции Китая в 2018 году / С. Лэй // Вестник Санкт-Петербургского университета. Право. – 2021. – № 12 (1). – С. 155-166. – URL: <https://lawjournal.spbu.ru/article/view/6381>.

Попов, А.П. Политические системы и политические режимы в Китае XX века : учеб. пос. / А.П. Попов. – М.: Экзамен, 2007. – 287 с.

Третьяков, К.Н. Соотношение международного и внутригосударственного права в Китайской Народной Республике / К.Н. Третьяков // Московский журнал международного права. – 2008. – № 1. – С. 166-176.

Трощинский, П.В. Правовая система Китая : монография / П.В. Трощинский. – М. : ИДВ РАН, 2016. – 472 с. – URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=42350076>.

Фомичев, А.В. Состояние и тенденции развития конституционного права Китайской Народной Республики / А.В. Фомичев // Научные труды Северо-Западного института управления РАНХИГС. – 2018. – Т. 9. – № 1(33). – С. 52-56. – URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=35155469>.

Ян, С. Конституционно-правовой статус личности в Китайской Народной Республике / С. Ян // Современное право. – 2011. – №8. – С. 143-145.

Ян, С. Конституционно-правовой статус личности в Китайской Народной Республике / С. Ян // Современное право. – 2011. – № 9. – С. 129-134.

1 Особенности конституционного развития КНР. Основные принципы, черты, структура конституции 1982 г.

Конституционное право выступает в качестве одной из основных отраслей публичного права КНР, оно закрепляет основы взаимоотношения государства, общества и личности, регламентирует организацию государственной власти, закрепляет особенности существующего общественного строя в стране.

Основным *источником* конституционного права КНР выступает действующая конституция 1982 г., в которой прописаны основы государственного строя Китая, права и обязанности граждан КНР, порядок формирования и функционирования государственных органов.

Помимо конституции 1982 г. *источниками конституционного права* КНР являются так называемые «органические законы», т. е. законы, закрепляющие основы организации и деятельности государственных органов КНР, и иные, «имеющие отношение к конституции законы». По состоянию на апрель 2021 г. к таковым относятся 46 законов и приравненных к ним нормативно-правовых акта.

История конституционализма в КНР включает несколько этапов. В 1954 г. была принята *первая конституция КНР*, заложившая основу социалистических конституций нового Китая. Конституция 1954 г. явилась первой в истории Китая

самостоятельно принятой народом конституцией, а также первой конституцией нового Китая, установившей конституционное положение о том, что народ является хозяином своей страны и воплотившей социалистические принципы и принципы народной демократии. Она была построена по модели конституции СССР 1936 г. и стран народной демократии. Ею закреплялась руководящая роль КПК в государстве и ее руководство Единым народно-демократическим фронтом, т.е. фактическая монополия партии на власть. К сожалению, закрепленные в конституции прогрессивные для того времени нормы не получили практической реализации. Через несколько лет после ее принятия Китай захлестнули разрушительные политические кампании, апогеем которых стала «культурная революция». Ее идеологами конституция и законы были признаны враждебными обществу. Созданная конституцией 1954 г. вертикаль власти оказалась полностью разрушенной.

Принятая в период «культурной революции» *конституция 1975 г.* упразднила пост Председателя КНР (главой государства становится Постоянный комитет ВСНП), ограничила полномочия высшего и местных органов законодательной власти (ВСНП и местных СНП), закрепила за революционными комитетами статус постоянно действующих органов местных СНП, сузила и без того неширокий круг прав граждан, ввела положение о борьбе с предательством и контрреволюционной деятельностью, о наказании лиц, ее совершающих, а также о лишении политических прав помещиков, кулаков, реакционных капиталистов и других вредных элементов. Одним из главных отличий новой конституции 1975 г. стало закрепление руководящей роли КПК и идеологической основы государства и исключение из текста положения о китайско-советской дружбе.

Конституция 1978 г. законодательно оформила политику руководства КНР, направленную на восстановление страны после «культурной революции». Впервые в Преамбуле конституции 1978 г. напрямую закреплялась политика возвращения Тайваня в лоно Родины: «Тайвань – священная территория Китая». Восстанавливались все положения конституции 1954 г., определяющие полномочия высших государственных органов. При этом институт Председателя КНР

восстановлен не был. В целом, конституция 1978 г. подводила итоги окончания «культурной революции», разгромила ее главных идеологов и предопределила новый путь развития китайской государственности в будущем. Она заложила основы правового развития китайского государства в рамках политики реформ и открытости, начавшейся в декабре 1978 г. по инициативе Дэн Сяопина.

4 декабря 1982 г. на 5-й сессии ВСНП 9-го созыва после более чем двухлетней подготовки была принята *действующая конституция КНР*. В отличие от конституций 1975 г. и 1978 г. она прошла стадию всенародного обсуждения. Ее проект был опубликован за полгода до официального принятия, что позволило до ноября проводить работу по доработке текста Основного закона с учетом замечаний граждан.

Конституция 1982 г. состоит из Введения, 4 глав и 138 статей. Из нее были изъяты все формулировки, свойственные периоду «культурной революции». По отношению к регулированию организации и деятельности государственных органов КНР Основной закон почти полностью повторяет первую китайскую конституцию 1954 г., при этом восстанавливается пост Председателя КНР.

В Преамбуле излагается революционный путь китайского народа: от свержения эксплуататорских классов до образования нового социалистического государства. Подчеркивается решающая роль в деле укрепления народной демократии идей марксизма-ленинизма, идей Мао Цзэдуна, теории Дэн Сяопина и концепции «трех представительств» (участие в управлении государством представителей передовых производственных сил, передовой китайской культуры и широких народных масс). В марте 2018 г. перечень идеологов китайского государства пополнился именем ныне действующего Председателя КНР Си Цзиньпина с его концепцией «социализма с китайской спецификой новой эпохи».

Глава 1 конституции КНР носит название «Общие положения» и закрепляет основы государственного строя китайского государства. КНР представляет собой «...социалистическое государство демократической диктатуры народа, руководимое рабочим классом и основанное на союзе рабочих и крестьян». За социалистическим строем закрепляется основное положение, «запрещается любым

организациям или отдельным лицам подрывать социалистический строй» (ч. 2 ст. 1). В статье 5 закрепляется *правовой принцип* организации китайской государственности: «Китайская Народная Республика управляется согласно закону и становится социалистическим правовым государством». Декларативный характер статьи выражается в юридической неопределенности понятия «социалистическое правовое государство», его принципиальном отличии от общепринятого понятия «правового государства».

Глава II конституции КНР содержит положения, закрепляющие основные права и обязанности граждан.

Глава III посвящена конституционной регламентации государственной структуры Китая (ВСНП, Председатель КНР, Государственный совет, Центральный военный совет, местные СНП и местные народные правительства, органы самоуправления в районах национальной автономии, народный суд и народная прокуратура).

Глава IV регламентирует внешние атрибуты государства – флаг, герб, столицу.

Конституционному праву КНР присущи особенности:

существенное воздействие на правовую систему вообще и конституционное право, в частности, традиции (легизма и конфуцианства);

регулирование системы общественных отношений актами КПК;

отчетливо выраженный идеологический характер конституционного права КНР;

наличие явного противоречия между экономической и политической системами китайского общества;

изобилие в конституционном праве КНР норм-принципов, норм-деклараций, норм-назиданий;

своеобразное отношение к вопросу об иерархии правовых актов.

2 Конституционно-правовой статус человека и гражданина в КНР

Правовой статус человека в КНР зависит от того, к какой категории относится данное лицо: к гражданам, иностранцам или лицам без гражданства. Причем иностранцы и апатриды даже формально не приравнены к гражданам в какой-либо части прав и свобод. Ст. 32 конституции гласит: «Китайская Народная Республика охраняет законные права и интересы иностранцев, находящихся в Китае; находящиеся в Китае иностранцы должны соблюдать законы КНР». Другие категории лиц для китайского конституционного права не имеют значения, т. к. в КНР последовательно проводится принцип непризнания двойного/множественного гражданства.

Конституция 1982 г. – первая конституция социалистического периода, в которой употребляется термин «гражданин». Ст. 33 конституции устанавливает: «Все лица, имеющие гражданство КНР, являются гражданами КНР». Закон о гражданстве конкретизирует эту норму. Китайскими гражданами считаются: 1) лица, оба или один из родителей которых являются китайскими гражданами и которые родились на территории Китая; 2) лица, оба или один из родителей которых являются китайскими гражданами и которые родились на территории другой страны (однако, если дети приобрели гражданство другой страны, то они не приобретают гражданства Китая, например, в случае, если в другой стране действует «принцип почвы»).

Родившиеся на территории КНР дети постоянно проживающих в Китае апатридов приобретают китайское гражданство. Иностранцы и лица без гражданства могут быть приняты в гражданство КНР. Для этого они должны «проявить готовность соблюдать конституцию и законы страны» и отвечать одному из нижеследующих условий: иметь близких родственников среди китайских граждан, постоянно проживать в КНР или иметь надлежащие основания (какие именно, закон не оговаривает. Видимо, это отнесено на усмотрение администрации). Рассмотрение ходатайств о приобретении, утрате китайского гражданства и восстановлении в нем относится к компетенции министерства общественной безопасности КНР.

Глава II конституции КНР содержит положения, закрепляющие основные права и обязанности граждан. Таковые могут быть отнесены к следующим классификационным группам: личные, политические, экономические, социальные и культурные права и свободы.

Необходимо подчеркнуть декларативность закрепленных в конституции прав и свобод гражданина (свобода слова, печати, собраний, союзов, уличных шествий, демонстраций, вероисповедания и т.п.). Китайское государство в лице партийных и государственных органов жестко реагирует на любые противоречащие интересам страны и общества явления, инакомыслие и протесты, незамедлительно принимая меры по их устранению. Вместе с тем ч. 1 ст. 41 конституции закрепляет право граждан на критику государственной власти: «Граждане Китайской Народной Республики имеют право обращаться с критикой или предложениями в адрес любых государственных органов или государственных служащих...».

Рассматриваемая глава конституции КНР 1982 г. начинается с закрепления равенства граждан перед законом: «Все граждане Китайской Народной Республики равны перед законом (ч. 2 ст. 33). Статья 34 закрепляет право граждан избирать и быть избранными, при этом оговаривается, что «исключение составляют лица, лишённые политических прав по закону» (вид дополнительного наказания по УК КНР). Статья 40 закрепляет свободу и тайну переписки: «Никакие организации или отдельные лица ни под каким предлогом не могут препятствовать свободе и тайне переписки граждан, за исключением случаев, когда в интересах государственной безопасности или в целях расследования уголовного преступления органы общественной безопасности или органы прокуратуры в порядке, установленном законом, осуществляют проверку переписки». В приведенной конституционной норме право на нарушение тайны переписки при наличии законных оснований принадлежит лишь органам общественной безопасности и прокуратуры, тогда как на практике тайну переписки нарушают и органы государственной безопасности КНР.

К основным конституционным обязанностям граждан относятся: обязанность трудиться («труд – почетная обязанность всех трудоспособных граждан» (ч. 3 ст. 42) и учиться (ч. 1 ст. 46), обязанность супругов планировать деторождение в семье (ч. 2 ст. 49), обязанность родителей содержать и воспитывать своих несовершеннолетних детей (ч. 3 ст. 49), обязанность детей содержать и поддерживать родителей (ч. 3 ст. 49), обязанность защищать единство государства и сплоченность национальностей (ст. 52), соблюдать конституцию и законы (ст. 53), хранить государственную тайну (ст. 53), беречь общественную собственность (ст. 53), соблюдать трудовую дисциплину (ст. 53), соблюдать общественный порядок (ст. 53), уважать нормы общественной морали (ст. 53), охранять безопасность, честь и интересы Родины (ст. 54), защищать Отечество («защита Отечества и отражение агрессии – священный долг каждого гражданина Китайской Народной Республики» (ст. 55), «почетной обязанностью» объявляется несение военной службы и участие в народном ополчении (ст. 55), обязанность платить налоги (ст. 56).

3 Избирательное право и избирательная система КНР

Конституция КНР устанавливает: «Все граждане КНР, достигшие 18 лет, независимо от национальной и расовой принадлежности, пола, рода занятий, социального происхождения, вероисповедания, образования, имущественного положения и оседлости, имеют право избирать и быть избранными. Исключение составляют лица, лишённые политических прав по закону» (ст. 34). Эта норма вместе с нормами ст. 59 и 97 детализирована Законом КНР «О выборах во Всекитайское собрание народных представителей и местные собрания народных представителей различных ступеней» и постановлением Постоянного комитета ВСНП «О порядке проведения выборов депутатов от Народно-освободительной армии Китая во Всекитайское собрание народных представителей и в местные собрания народных представителей различных ступеней».

Возрастной ценз при выборах в ВСНП и местные собрания народных представителей одинаков для активного и пассивного избирательного права и составляет 18 лет, а кандидаты на посты Председателя КНР и его заместителя должны достичь 45 лет.

В списки избирателей не включаются душевнобольные, которые не в состоянии осуществлять свои избирательные права. Удостоверение данного факта и решение вопроса о невключении в списки по причине душевной болезни возложено на избирательную комиссию.

Лица, лишенные политических прав, также не вносятся в списки избирателей. Лишение политических прав охватывает свободу слова, печати, собраний, союзов, уличных шествий и демонстраций, право занимать должности в государственном аппарате, право занимать руководящие должности на предприятиях, в учреждениях и организациях, право выбирать и быть избранным (параграф 7 «Лишение политических прав» Общей части УК КНР, ст. 54-58). Невключение в списки избирателей может быть обжаловано в избирательную комиссию, которая выносит решение в трехдневный срок с момента подачи жалобы. Если лицо, подавшее жалобу, не удовлетворено решением избирательной комиссии, оно может обратиться в суд, решение которого является окончательным.

Каждый избиратель имеет один голос. Это не означает, однако, что в КНР установлено равное избирательное право, так как законодательство предусматривает преимущества для городского населения перед сельским. Цель этих мер – обеспечение диктатуры пролетариата и руководящей роли рабочего класса. Нормы представительства устанавливаются с таким расчетом, чтобы при выборах в ВСНП депутат от сельской местности представлял в 8 раз больше избирателей, чем депутат от города; при выборах в собрания народных представителей провинций, автономных районов и городов центрального подчинения – в пять раз больше; а при выборах народных представителей собраний автономных округов, уездов и автономных уездов – в четыре раза.

Законодательство уделяет особое внимание обеспечению представительства национальных меньшинств как компактно, так и рассредоточено проживающих. При выборах в ВСНП Постоянный комитет ВСНП распределяет нормы представительства для каждой провинции, автономного района и городов центрального подчинения с учетом численности населения каждого национального меньшинства, его расселения и других обстоятельств. Особенно малочисленные национальности также направляют по меньшей мере по одному депутату. Относительно выборов в местные собрания народных представителей устанавливается, что каждая компактно проживающая группа национальных меньшинств должна быть представлена в соответствующем местном собрании народных представителей. Если численность населения такого национального меньшинства превышает 15%, то для национального меньшинства действуют такие же нормы представительства, как и для остального населения данной административной единицы. Если численность национального меньшинства менее 15%, то норма представительства может быть уменьшена наполовину, при особой малочисленности национального меньшинства норма представительства для него может быть меньше половины, при «весьма малочисленном населении такой национальности от нее также должен быть избран один депутат» (ст. 16 Закона о выборах). Нормы представительства для рассредоточено проживающих национальных меньшинств также могут быть уменьшены.

Таким образом, *неравный характер избирательного права выражается в сочетании увеличения норм представительства для сельского населения по сравнению с городским и понижения норм представительства для национальных меньшинств* (которые также могут относиться к сельскому населению), что придает избирательному праву КНР значительное своеобразие.

Для КНР *характерно сочетание прямых и косвенных/многостепенных выборов*. Прямые выборы применяются при избрании собраний народных представителей городов без районного деления, городских районов, уездов, автономных уездов, волостей, национальных волостей и поселков. Все остальные представительные органы власти формируются путем многостепенных выборов, причем

депутаты нижестоящих собраний народных представителей избирают вышестоящие собрания народных представителей.

Особенностью избирательной системы КНР являются выборы от служащих в армии. Правом быть избранными в данном случае обладают достигшие восемнадцатилетнего возраста военнослужащие, штатные и внештатные рабочие и служащие и члены семей военнослужащих. Депутаты от армии в местные собрания народных представителей избираются, как правило, на основе двухстепенных выборов, а в ВСНП проводятся трехстепенные выборы. Роты и низовые единицы созывают собрания военнослужащих для избрания делегатов в вышестоящие собрания представителей военнослужащих. Полки и соответствующие им единицы, военные подокруга, дивизионные гарнизоны, провинциальные военные округа, корпуса и равные им единицы созывают собрания представителей военнослужащих для избрания делегатов в вышестоящие собрания военнослужащих и депутатов в местные собрания народных представителей различных ступеней. Представители военнослужащих главных штабов, больших военных округов, родов войск, Государственного научно-технического комитета обороны, Государственного управления оборонной промышленности, Академии военных наук, Военной академии, Военно-политической академии, Академии тыла избирают депутатов ВСНП.

Организация проведения выборов возложена на избирательные комиссии; руководство проведением выборов – на постоянные комитеты соответствующих собраний народных представителей. Избирательные округа – многомандатные. Они могут быть образованы по месту жительства, а также в производственных единицах, учреждениях, по месту работы.

Право выдвижения кандидатов в депутаты предоставлено партиям и избирателям (более 10 человек). Число кандидатов в депутаты должно превышать число подлежащих избранию депутатов при прямых выборах от $1/3$ до $1/2$ состава соответствующих органов, а при многостепенных – от $1/5$ до $1/2$.

Выборы считаются действительными, если число поданных бюллетеней не превышает общего числа голосовавших. Если число поданных бюллетеней

меньше числа голосовавших, выборы также действительны. Бюллетени, в которых указано больше установленного числа избираемых лиц, считаются недействительными. Кроме того, для признания прямых выборов действительными необходимо, чтобы в них приняло участие более половины всех избирателей. Избранным считается кандидат, набравший более половины голосов избирателей, принимавших участие в голосовании. При многостепенных выборах мандат получает депутат, собравший более половины голосов от общего числа голосовавших депутатов нижестоящих собраний народных представителей. Если в результате выборов избрано меньше депутатов, чем предусмотрено для формируемого органа, то новые выборы проводятся среди остальных кандидатов. В этом случае избранным считается кандидат, набравший большинство голосов, но не менее 1/3.

В КНР предусмотрен институт отзыва депутата, нарушившего закон или дисциплину или грубо пренебрегающего своими обязанностями. Отзыв депутата, избранного путем прямых выборов, проводится в том же избирательном округе. Необходимо, чтобы за отзыв проголосовало большинство избирателей данного округа. Отзыв депутатов, получивших место путем многостепенных выборов, производится в период между сессиями большинством голосов членов постоянного комитета соответствующего собрания народных представителей. Решение об этом должно доводиться до сведения постоянного комитета собрания народных представителей вышестоящей ступени.

4 Система высших органов государственной власти и управления. Судебная система КНР

По конституции КНР 1982 г. высшим органом государственной власти является *Всеитайское Собрание Народных Представителей (ВСНП)*. Число депутатов ВСНП не должно превышать 3000 человек. Срок полномочий ВСНП – 5 лет. ВСНП работает в сессионном порядке, очередные сессии проводятся один раз в год. Внеочередные сессии могут быть созваны по усмотрению Постоянного комитета ВСНП или по предложению не менее 1/5 депутатов ВСНП. Продолжительность сессии составляет 2-3 недели.

ВСНП является однопалатным органом. *Структура ВСНП* включает Президиум сессии, Постоянный комитет ВСНП, специальные комиссии, делегации от избирательных единиц.

Президиум сессии руководит заседаниями ВСНП. В сессиях принимают участие, помимо депутатов, лица, входящие в состав Государственного Совета, Центрального военного совета, Председатель Верховного народного суда и Генеральный прокурор Верховной народной прокуратуры. С разрешения Президиума сессии на заседаниях могут присутствовать ответственные работники других заинтересованных коллективов и ведомств.

Постоянный комитет ВСНП действует на постоянной основе. Его подробная характеристика будет представлена ниже.

ВСНП создает *специальные комиссии*: комиссию по делам национальностей, финансово-экономическую комиссию, комиссию по делам образования, науки, культуры и здравоохранения, комиссию по иностранным делам, комиссию по делам китайцев, проживающих за границей и некоторые другие. Специальные комиссии рассматривают законопроекты, административно-правовые акты и акты местных органов власти и управления с точки зрения соответствия конституции и законам и представляют по ним доклады. К зоне их ответственности относится также рассмотрение запросов, переданных Президиумом ВСНП или Постоянным комитетом ВСНП, и формулирование ответов на них.

Делегации от избирательных единиц являются *особенностью ВСНП*, вытекающей из порядка формирования данного органа. Поскольку ВСНП состоит из депутатов, избранных от провинций, автономных районов, городов центрального подчинения и вооруженных сил, и каждая избирательная единица представлена несколькими депутатами, то они объединены в делегации, имеющие общий региональный или иной интерес. Каждая делегация выбирает своего руководителя и его заместителя. Делегации наделены правом законодательной инициативы.

Правом законодательной инициативы наделены Президиум ВСНП, Постоянный комитет ВСНП, специальные комиссии ВСНП, Государственный Совет, Центральный военный совет, Верховный народный суд, Верховная народная прокуратура, делегации и не менее 30 депутатов. *Предложения об изменении конституции КНР* могут вносить Постоянный комитет ВСНП и 1/5 депутатов ВСНП.

Компетенция ВСНП традиционна для представительного органа: законодательство, избрание высших должностных лиц государства, утверждение планов экономического и социального развития, бюджета страны и отчетов об их выполнении, решение вопросов административно-территориального устройства, вопросов войны и мира. Перечень полномочий ВСНП открытый: в соответствии со ст. 62 конституции ВСНП «осуществляет другие полномочия, которые надлежит осуществлять высшему органу государственной власти». Особенности компетенции этого органа связаны с разграничением полномочий с другим органом власти – Постоянным комитетом ВСНП.

Постоянный комитет ВСНП (ПК ВСНП) – орган президиального типа, типичное порождение социалистической концепции организации власти. Идея сочетания производственных обязанностей с депутатской деятельностью в КНР, так же, как и в других социалистических странах, привела к очень краткому функционированию ВСНП как коллегиального органа (2–3 недели в году, около 4 месяцев за 5 лет). Это обстоятельство ведет к появлению более узкой коллегии в основном и осуществляющей целый ряд полномочий ВСНП. Формально это происходит «в период между сессиями», но с учетом продолжительности сессий полномочия ПК осуществляются постоянно. Это явление – один из социалистических «перевертышей». ПК ВСНП избирается ВСНП и ему подотчетен. В его состав входят председатель, заместитель председателя, начальник секретариата и члены ПК ВСНП. Очередные заседания Постоянного комитета проводятся один раз в два месяца. Кворум составляет более половины состава этого органа. Постоянный комитет избирается на 5 лет (как и ВСНП). Полномочия ПК ВСНП прекращаются с избранием нового Постоянного комитета.

Полномочия ПК ВСНП обширны и перечень их также открытый, так как ВСНП может возложить на него «и другие функции». Можно выделить собственные полномочия ПК ВСНП и выполняемые им полномочия ВСНП.

К *собственным полномочиям* ПК ВСНП относятся следующие: толкование конституции и законов; принятие законов и внесение в них изменений; контроль за работой Государственного Совета, Центрального военного совета, Верховного народного суда и Верховной народной прокуратуры; отмена актов органов государственной власти провинций, автономных районов и городов центрального подчинения, противоречащих конституции, законам и административным актам; принятие решений о всеобщей или частичной мобилизации в стране; принятие решений о ратификации и денонсации международных договоров и некоторые другие полномочия, в том числе традиционные полномочия главы государства (назначение и отзыв полномочных представителей в иностранных государствах, награждение орденами и присвоение почетных званий, принятие решений о помиловании).

В период между сессиями ВСНП его Постоянный комитет вносит частичные изменения и дополнения в законы, принятые ВСНП: рассматривает и утверждает поправки к планам экономического и социального развития, государственному бюджету в ходе их выполнения; принимает решения о назначении и смещении министров, председателей комитетов, главного ревизора и начальника секретариата (эти полномочия осуществляются по представлению премьера Государственного совета); по представлению председателя Центрального военного совета принимает решения о назначении и смещении его членов; принимает решение об объявлении войны в случае, если КНР подвергнется вооруженному нападению или в случае необходимости выполнения международных договорных обязательств по совместной обороне от агрессии.

Председатель КНР – глава государства. Председателем КНР может быть избран гражданин КНР, обладающий избирательным правом и достигший 45 лет. До 2018 г. одно и то же лицо не могло занимать эту должность более двух сроков подряд. В 2018 г. ограничение снято. Председатель КНР избирается ВСНП. Срок

его полномочий соответствует сроку полномочий ВСНП. Полномочия по опубликованию законов, назначению ряда высших должностных лиц (премьера, его заместителей, членов Государственного совета и др.), награждению государственными орденами и присвоению званий, назначению и отзыву представителей в иностранных государствах, ратификации и денонсации договоров с иностранными государствами, опубликованию указов о помиловании, о мобилизации, о введении чрезвычайного положения и объявлении состояния войны Председатель КНР осуществляет на основании решений ВСНП и Постоянного комитета ВСНП.

Государственный совет КНР характеризуется в ст. 85 конституции как «центральное народное правительство, исполнительный орган государственной власти, высший государственный административный орган». Он состоит из премьера, заместителей премьера, членов Государственного совета, министров, председателей комитетов, главного ревизора, начальника секретариата. Особенности правового и фактического статуса этого органа определяются тем, что он часто выступает «в паре» с ЦК КПК; точнее решения ЦК КПК нередко оформляются как совместные решения ЦК КПК и Государственного совета.

Система местных органов государственной власти и управления строится в соответствии с территориальным делением. В КНР принята трехзвенная система административно-территориального деления: верхнее звено составляют провинции, автономные районы и города центрального подчинения; среднее звено – автономные округа, уезды, автономные уезды и города; нижнее звено – волости, национальные волости, поселки, городские районы.

Правовой статус местных органов власти регулируется Конституцией КНР и Законом от 10 декабря 1982 г. «Об организации местных собраний народных представителей и местных народных правительств». Срок полномочий собраний народных представителей уездов, автономных уездов, городов без районного деления, городских районов, волостей, национальных волостей и поселков – 3 года. Остальные местные органы власти избираются сроком на 5 лет. Сессии местных

собраний народных представителей проводятся не реже одного раза в год. Внеочередные сессии могут быть созваны по предложению не менее 1/5 числа депутатов данного органа.

В компетенцию местных собраний народных представителей входит обеспечение исполнения на соответствующей территории конституции, законов, политических установок, указов, постановлений и решений вышестоящих собраний народных представителей; рассмотрение и утверждение народнохозяйственных планов данной территориальной единицы, бюджета и отчета о его исполнении; формирование других местных государственных органов; отмена или изменение ненадлежащих постановлений правительства данной ступени; обеспечение охраны социалистической собственности и законной частной собственности граждан; поддержание общественного порядка; защита прав и свобод граждан, равенства мужчин и женщин в политических и трудовых правах, прав национальных меньшинств и иные. Местные органы власти для осуществления руководства подведомственной территорией принимают решения, а собрания народных представителей провинции, автономных районов, городов центрального подчинения могут вырабатывать местные установления, о которых уведомляются Постоянный комитет ВСНП и Государственный совет.

В местных собраниях народных представителей (за исключением собраний народных представителей волостей, национальных волостей, поселков) образуются постоянные комитеты. Это постоянно действующие органы данного собрания народных представителей, подотчетные ему в своей деятельности. Постоянные комитеты избираются в составе председателя, заместителей председателя и членов. Законодательство устанавливает минимальное и максимальное число членов постоянного комитета для каждого уровня органов власти.

Постоянные комитеты местных собраний народных представителей руководят выборами в соответствующее собрание народных представителей, рассматривают и решают важные вопросы политической, экономической, культурной, просветительской, здравоохранительной работы, деятельности администрации и межнациональных отношений на данной территории; вносят частичные

изменения в народнохозяйственные планы подведомственных территорий; контролируют работу народных правительств, народных прокуратур и народных судов соответствующей ступени; изменяют или отменяют ненадлежащие решения нижестоящих местных собраний народных представителей; принимают решения по кадровым вопросам, а также присваивают местные почетные звания.

Заседания постоянного комитета созываются председателем не реже одного раза в два месяца. Председатель и заместители председателя постоянного комитета образуют совет председателя, который «ведет важную текущую работу постоянного комитета». Очевидно, что уже в законодательстве заложена возможность перехода власти в руки узкой коллегии лиц – совета председателя.

Исполнительными органами местных народных собраний являются местные народные правительства. В КНР применяется система двойного подчинения этих органов: собранию народных представителей соответствующей ступени и вышестоящему народному правительству. Все народные правительства, таким образом, находятся под единым руководством Государственного совета и в его подчинении. Местные народные правительства проводят в жизнь решения собрания народных представителей соответствующей ступени и его постоянного комитета (если таковой имеется на данной ступени), а также постановления и распоряжения вышестоящих административных органов, обеспечивают проведение в жизнь народнохозяйственных планов и осуществляют руководство работой подведомственных им органов.

Правосудие в КНР осуществляется судебными органами. *Структура судебной системы КНР* включает Верховный народный суд, местные народные суды (народные суды высшей ступени, средней ступени и низовые народные суды), военные и другие специальные народные суды.

Правовой статус судебных органов урегулирован в ст. 128–133 конституции КНР и Законом КНР от 1 июля 1979 г. «Об организации народных судов», последнее изменение в который внесено в 2006 г. Задачей народных судов, в соответствии с Законом (статья 3), является рассмотрение уголовных и гражданских дел, наказание в судебном порядке преступных элементов и разрешение

гражданских споров для « ... обеспечения системы диктатуры пролетариата, ... успешного выполнения государством дела социалистического строительства и социалистической революции». В законодательстве закрепляется принцип независимости судов, равноправие граждан при разбирательстве дел, право граждан различных национальностей на использование своего языка в процессе судебного производства, право обвиняемого на защиту.

Рассмотрение дел, как правило, коллегиальное, но предусмотрена возможность рассмотрения одним судьей несложных гражданских и малозначительных уголовных дел. Приговоры, осуждающие к смертной казни, передаются на утверждение Верховного народного суда. Верховный народный суд как высший судебный орган осуществляет надзор за деятельностью местных и специальных народных судов. Данный судебный орган ответственен перед ВСНП и его Постоянным комитетом. Местные народные суды ответственны перед местными органами государственной власти.

Функцией конституционного контроля и толкования Конституции и законов Верховный народный суд не обладает. Эти типичные для высшего судебного органа полномочия в государстве с демократическим политическим режимом в КНР осуществляются Постоянным комитетом ВСНП (статья 67 конституции).

Надзор за законностью в КНР возложен на *органы прокуратуры*, к которым относятся Верховная народная прокуратура, местные народные прокуратуры, военные прокуратуры и другие специализированные народные прокуратуры. Кроме того, прокуратуры уездного и провинциального уровней могут создавать в горнопромышленных районах, на целинных землях и в лесных районах свои отделения. Для этого требуется разрешение Постоянного комитета собрания народных представителей. Законодательство ориентирует органы прокуратуры на связь с массами в процессе своей деятельности, изучение реальных фактов.

Вопросы и задания для самоконтроля:

Когда и в каких условиях была принята первая конституция КНР?

- Когда и в каких условиях была принята действующая конституция КНР?
Каковы ее характерные черты?
В чем заключаются особенности конституционного права в КНР?
Какая идеология положена в основу Конституции КНР 1982 г.?
В чем проявляется социалистическая природа конституционных прав и свобод граждан КНР?
Как в законе КНР «О гражданстве» регулируется вопрос двойного/множественного гражданства?
Что в КНР относится к конституционным обязанностям гражданина? Какие из обязанностей, перечисленных в конституции 1982 г., имеют декларативный характер? В чем это выражается?
Каковы особенности, присущие избирательной системе КНР?
Кому в КНР принадлежит активное избирательное право?
В чем выражается особая роль КПК в общественно-политической и государственной жизни современного Китая?
Какова партийно-политическая система КНР?
Как в конституции закрепляется система высших представительных органов государственной власти?
Назовите основные полномочия главы государства и центрального народного правительства.
Как формируется институт председателя КНР?
Как и кем в КНР осуществляется конституционный контроль? В чем заключается его специфика?

Тема 3 Уголовное право КНР

ПЛАН

- 1 Становление и развитие китайского уголовного законодательства
- 2 Характеристика УК КНР

ЛИТЕРАТУРА

Дамаскин, О.В., Холиков, И.В. Современное состояние и развитие уголовного права Китайской Народной Республики / О.В. Дамаскин, И.В. Холиков // Труды института государства и права Российской наук. – 2018. – Т. 13. – № 3. – С. 156-180. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sovremennoe-sostoyanie-i-razvitie-ugolovnogo-prava-kitayskoj-narodnoj-respubliki>.

Коробеев, А.И., Чучаев, А.И. Уголовный кодекс Китая (к 20-летию со дня принятия) / А.И. Коробеев, А.И. Чучаев // Актуальные проблемы российского права. – 2018. – № 2 (87). – С. 151-199. – URL.: <https://cyberleninka.ru/article/n/ugolovnyy-koдекс-kitaya-obschaya-harakteristika-k-20-letiyu-so-dnya-prinyatiya>.

Дунмэй, П., Гао, М. Сравнительный анализ принципов уголовного права Китая и России / П. Дунмэй, М. Гао // Lex Russica. – 2018. – № 12 (145). – С. 119-131. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sravnitelnyy-analiz-printsipov-ugolovnogo-prava-kitaya-i-rossii>.

Дунмэй, П., Гао, М. Становление и развитие китайского уголовного законодательства / П. Дунмэй, М. Гао // Вестник Санкт-Петербургского университета. Право. – 2018. – Т. 9. – Вып. 2. – С. 215-229. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/stanovlenie-i-razvitie-kitayskogo-ugolovnogo-zakonodatelstva>.

Трощинский, П.В. Правовая система Китая : монография / П.В. Трощинский. – М. : ИДВ РАН, 2016. – 472 с. – URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=42350076>.

Уголовный кодекс Китая / под ред. проф. А.И. Коробеева и проф. А.И. Чучаева, пер. с китайского проф. Хуан Даосю. – М.: ООО «Юридическая фирма Контракт», 2017. – 256 с. – URL: http://crimescience.ru/wp-content/uploads/2020/05/%D0%A3%D0%9A%D0%9A%D0%B8%D1%82%D0%B0%D1%8F_PDF.pdf.

Швец, А.В. Уголовная ответственность за мошенничество в России и КНР / А.В. Швец // Уголовное законодательство России и Китайской Народной Рес-

публики: сравнительно-правовой анализ, проблемы, тенденции развития: Материалы международного круглого стола 19 октября 2010 г. – Хабаровск: Изд-во Дальневост. юрид. ин-та МВД России, 2011. – С. 135-140.

1 Становление и развитие китайского уголовного законодательства

Уголовное право на протяжении всей истории китайской государственности являлось фундаментом правовой системы древнего и современного Китая.

В своем формировании уголовное право КНР 3 этапа:

Первый этап охватывает период с 1949 г. по 1979 г. и знаменуется переходом от отдельных законов к первому Уголовному кодексу (УК). Официально работа над проектом УК КНР началась с октября 1954 г. 28 июня 1957 г. был представлен его экспериментальный вариант. Официально проект УК не публиковался. Он использовался в качестве инструкции для судей и прокуроров, применяясь в закрытом порядке. В период с 1957 г. по 1976 г. в связи с обострением ситуации в стране работа над проектом УК практически прекратилась. В годы «культурной революции» миллионы людей были незаконно привлечены к уголовной ответственности по сфабрикованным обвинениям. На смену праву пришли лозунги и цитаты, а место судебных органов заняли ревкомы;

В рамках *второго этапа 1979 г.-1997 г.* наблюдалось совершенствование уголовного законодательства, завершившееся принятием нового, ныне действующего УК КНР. УК КНР был принят на 2-ой сессии ВСНП 5-го созыва 1 июля 1979 г. Отметим, что УК КНР появился в правовой системе китайского государства лишь на тридцатый год ее существования! Несмотря на большую значимость уголовного закона для китайского общества того времени, закрепленные в нем нормы характеризовались обилием общих и нечетких формулировок, неопределенных и оценочных понятий, допускающих различные толкования.

По мере успешного экономического развития, вызванного политикой «реформ и открытости», начался рост числа преступлений. Страна столкнулась с их новыми видами. В частности, повсеместно возникали преступные сообщества,

целью которых стала борьба за контроль над теневым бизнесом. Повысился уровень коррупции в среде китайских чиновников, банковская система превратилась в инструмент совершения преступлений в экономической сфере, появилась проблема ухода от налогов в крупных объемах, увода капитала, отмывания денег. Китайский законодатель не успевал вовремя реагировать на новые преступные явления в обществе.

Быстро меняющаяся обстановка внутри страны обусловила внесение в конце 90-х гг. XX в. ряда существенных изменений в действующий УК КНР. Их анализ позволяет констатировать, что в Китае был принят совершенно новый закон, в котором достаточно подробное закрепление получили важнейшие институты уголовного права. 14 марта 1997 г. после многолетних дискуссий и политических согласований на 5-й сессии ВСНП 8-го созыва были приняты *поправки в действующий УК КНР 1979 г., которые вступили в силу с 1 октября 1997 г.*

Третий этап, начавшийся с 14 марта 1997 г. и длящийся по настоящее время, характеризуется дальнейшим внесением в УК КНР существенных поправок. За период с 1998 г. по 2018 г. в действующий УК КНР было внесено 10 поправок, первая из которых касалась 9 статей, вторая – 1 статьи, третья и четвертая затронули по 9 статей, пятая – 4, шестая – 21, седьмая – 15, восьмая – 50, девятая – 52 и десятая – лишь одну статью Кодекса. Еще девять статей были изменены и дополнены отдельным уголовным законом. В итоге более трети статей УК КНР оказались измененными и дополненными. Последние изменения в УК КНР были внесены 26 декабря 2020 г. К сожалению, отсутствует их перевод на русский язык.

Анализ приведенных изменений позволяет выделить *тенденции развития УК КНР в конце XX в.-XXI в.* К таковым относятся:

большое внимание в уголовном праве Китая уделяется защите современной экономики. В УК КНР 1997 г. появилась 61 статья, касающаяся преступлений против социалистического рыночного экономического порядка (в УК 1979 г. их было всего 16);

наметился курс на гуманизацию уголовного права, выражающийся в смягчении ряда наказаний, что воплощается в расширении использования штрафов и наказания в форме надзора, отмене смертной казни за 13 составов экономических преступлений (2011 г.), а также преступлений, не связанных с насилием, смягчение наказаний для пожилых лиц (от 75 лет) и несовершеннолетних (до 18 лет). В 2015 г. в Поправках № 9 к УК КНР смертная казнь была исключена за 9 составов преступлений – контрабанду оружия и боеприпасов, контрабанду ядерных материалов, контрабанду поддельных денег (ч. 1 ст. 151 УК КНР); изготовление фальшивых денежных знаков (ст. 170 УК КНР); накопление капитала мошенническими способами (ст. 192 УК КНР); организацию занятия проституцией (ст. 358 УК КНР); принуждение к занятию проституцией (ст. 358 УК КНР); воспрепятствование военнослужащим в исполнении их служебного долга (ст. 368 УК КНР); распространение ложных слухов в военное время в целях разложения морального духа армии (ст. 433 УК КНР). Таким образом, на 2020 г. смертная казнь сохранилась в санкциях 46 статей УК КНР (в первоначальной редакции УК 1997 г. таковых было 68). В настоящее время *смертная казнь не может быть применена* к лицам, не достигшим к моменту совершения преступления 18 лет; к женщинам, находящимся во время судебного разбирательства в состоянии беременности; к лицам старше 75 лет (кроме совершивших убийство с особой жестокостью); в особых административных районах Гонконг и Макао;

осуществляется оптимизация структуры наказаний, предусмотренных в УК. Структура возможных сроков лишения свободы выглядит следующим образом: от полугода до одного года, от полугода до 2 лет, от полугода до 3 лет, от 3 до 10 лет, от 10 до 15 лет, от полугода до 5 лет, от 5 до 15 лет, от 5 до 10 лет, от 3 до 7 лет, от 2 до 7 лет, от 7 до 15 лет, от 7 до 10 лет. Учитывая это, законодательные органы в отношении целого ряда преступлений предусматривают возможность определять срок лишения свободы, исходя из обстоятельств дела, предотвращая тем самым назначение более строгого наказания;

проявляется повышенное внимание к социальным факторам. Вследствие ускоренной индустриализации и урбанизации возникают такие проблемы, как

организованная преступность, рэкет, рейдерские захваты, загрязнение окружающей среды, продовольственная безопасность, социальное расслоение. Законодательные органы в Поправках № 8 к УК КНР приняли дополнительные меры в отношении преступлений в вышеуказанных сферах.

Таким образом, к *категории новелл УК в редакции 1997 г. и особенностей современной системы уголовного права КНР* (его третьего эволюционного этапа) относятся отказ от существовавшей ранее аналогии уголовного закона; переход к материальному определению общественно-опасного деяния; положения о возможности привлечения к уголовной ответственности юридических лиц; запрет применения смертной казни в отношении определенных категорий лиц; значительное расширение объема Особенной части УК (более чем в три раза); исключение из текста уголовного закона многих положений пропагандистской направленности, действовавших прежде.

2 Характеристика УК КНР

Ныне действующий УК КНР построен по *пандектному принципу* (принцип построения нормативно-правовых актов, при котором общая и особенная части выделяются в отдельные разделы) и состоит из трех частей – Общей, Особенной и Дополнительной, включает в себя 10 глав, 452 статьи (против ранее 192).

Общая часть УК КНР содержит 5 глав (статьи 1–101) и посвящена задачам, основным принципам и сфере действия УК, преступлению, наказанию и его применению, разъяснению используемых в Особенной части УК КНР терминов. Так, согласно ст. 1 УК КНР, кодекс был принят «...в соответствии с Конституцией для наказания преступников, защиты народа, сочетания конкретного опыта Китая в борьбе с преступностью с реальной ситуацией».

УК КНР впервые законодательно закрепляет *принцип равенства граждан перед законом* (ст. 4) и *принцип справедливости* (ст. 5). В УК 1997 г. законодательно установлены *основополагающие демократические принципы уголовного права об отказе от применения уголовного закона по аналогии, о наступлении уголовной ответственности только за деяния, предусмотренные уголовным законом в качестве преступлений, о равенстве граждан перед уголовным законом*

и о соответствии мер уголовно-правового воздействия характеру совершенного преступления и обстоятельствам его совершения.

Кроме того, в ст. 9 впервые закрепляется *универсальный принцип действия уголовного закона в пространстве* – к лицу, совершившему преступление, предусмотренное положениями международного договора, который КНР заключила или к которому присоединилась, применяется настоящий Кодекс. Соответственно в Особенной части УК 1997 г. появились новые статьи, предусматривающие уголовную ответственность за преступления, нарушающие международные конвенции и соглашения. К ним относятся ст. 121 о захвате воздушного судна, ст. 123 о применении насилия в отношении персонала находящегося в полете воздушного судна и некоторые другие.

Преступления определяется УК как «все деяния, наносящие вред государственному суверенитету, территориальной целостности и спокойствию, направленные на раскол государства, подрыв власти народно-демократической диктатуры, свержение социалистического строя, нарушение общественного и экономического порядка, частной или коллективной собственности трудящихся масс, посягающие на личную собственность граждан, их личные, демократические и прочие права, а также другие наносящие вред обществу деяния, за которые в настоящем Кодексе предусмотрено уголовное наказание» (ст. 13).

В ст. 14-16 УК закрепляется *принцип ответственности только за виновно совершенные деяния*, признаваемые уголовным законом в качестве преступлений, определяются понятия и признаки умышленной и неосторожной формы вины.

УК устанавливает две *формы вины* – *умысел и неосторожность*.

Возраст привлечения к уголовной ответственности – 16 лет. Лица с 14 до 16 лет подлежат уголовной ответственности, «если они совершили убийство, причинили тяжкие телесные повреждения, совершили изнасилование, грабеж, распространение наркотиков, поджог, взрыв, отравление либо другие преступления, серьезно нарушающие общественный порядок». В редакции УК КНР 1997

г. число преступлений с пониженным возрастом уголовной ответственности сокращено и составляет восемь наиболее тяжких деяний.

Обстоятельствами, исключаящими преступность деяния, названы необходимая оборона и крайняя необходимость (ст. 20, 21 Кодекса).

Ст. 32 УК КНР предусматривает следующие *виды уголовных наказаний*: *основное* – надзор, краткосрочный арест, срочное лишение свободы, бессрочное лишение свободы, смертная казнь, и *дополнительное* – штраф, лишение политических прав и конфискация имущества. В качестве наказания для *иностранцев* используется высылка из страны (ст. 35). Санкция может быть использована как в качестве основного, так и дополнительного наказания.

Особый вид наказания в КНР «лишение политических прав» предполагает лишение права избирать и права быть избранным, публично выступать, публиковаться, участвовать в собраниях, путешествовать, демонстрировать свободу прав, занимать должности в государственных органах и руководящие должности в государственных компаниях, предприятиях, организациях, народных коллективах.

В КНР есть *специфический, отсутствующий в других странах вид юридической ответственности – общественное порицание*. Оно применяется к лицам, «совершившим незначительные преступления, за которые нет необходимости привлекать их к уголовной ответственности» (ст. 37).

Новым в УК КНР является установление *уголовной ответственности юридических лиц* за конкретные виды преступлений, которые перечислены в Особенной части. Применительно к этим преступлениям законодатель употребляет понятие «*корпоративное преступление*». Уголовная ответственность юридических лиц предусмотрена за незаконное производство, торговлю, перевозку оружия, боеприпасов и взрывчатых веществ (ст.125), различные виды контрабанды (ст.151-153), использование при регистрации компании фиктивных документов, декларирование ложных сведений об уставном капитале (ст.158-159), различные преступления против порядка регулирования в сфере финансов, включая подделку государственных казначейских билетов и ценных бумаг

(ст.174-182), и т. д. Единственно возможным видом наказания для юридического лица, совершившего корпоративное преступление, является штраф.

Особенная часть УК КНР состоит из 10 глав (статьи 102-451) и содержит перечень преступлений против государства, общества, личности, признаваемых преступлениями, а также конкретные наказания, назначаемые за их совершение.

Содержание Особенной части:

глава 1 «Преступления против государственной безопасности»;

глава 2 «Преступления против общественной безопасности»;

глава 3 «Преступления против социалистического рыночного экономического порядка»;

глава 4 «Преступления против прав личности, демократических прав граждан». К ним отнесены умышленное убийство, нанесение телесных повреждений, изнасилование, захват заложников, похищение и продажа женщин и детей и др.;

глава 5 «Преступления против собственности»;

глава 6 «Преступления против общественного порядка и порядка управления»;

глава 7 «Преступления против интересов обороны государства»;

глава 8 «Коррупция и взяточничество»;

глава 9 «Преступления против интересов государственной службы»;

глава 10 «Преступления военнослужащих против воинского долга».

Завершает УК КНР глава «Дополнительные положения», состоящая из одной 452-й статьи.

Китайский законодатель остался на позиции примата интересов государства и общества над личностью. По этому принципу строится Особенная часть УК КНР. Преступления против личности стоят после преступлений против государства, общества, рынка.

Вопросы и задания для самоконтроля:

Какие этапы в своем формировании прошло уголовное право КНР? Охарактеризуйте каждый из этапов.

В чем состоят особенности современной системы уголовного права КНР?

Какой принцип положен в основу действующего УК КНР?

Назовите специфически китайский вид юридической ответственности, отсутствующий в других странах. Дайте его характеристику.

Назовите основные принципы уголовного законодательства в КНР и дайте их характеристику.

Сравните понятие «преступление» в УК КНР и УК РФ, вскрыйте присущие им черты сходства и отличия.

С какого возраста в КНР наступает уголовная ответственность лица?

При каких обстоятельствах Уголовным Кодексом КНР допускается уголовная ответственность лиц в возрасте от 14 до 16 лет?

К каким категориям лиц в КНР не может быть применена смертная казнь?

Какие обстоятельства, исключающие преступность деяния, предусмотрены УК КНР?

На какие виды подразделяются уголовные наказания в КНР?

Какие виды наказаний, согласно УК КНР, относятся к категории дополнительных?

Какие виды наказаний, согласно УК КНР, относятся к категории основных?

Каково содержание особого вида наказания «лишение политических прав»?

Применительно к каким субъектам в УК КНР употребляется понятие «корпоративное преступление»?

Какой единственно возможный вид наказания для юридического лица, совершившего корпоративное преступление, устанавливает УК КНР?

Тема 4 Административное право КНР

ПЛАН

1 Общая характеристика административного права КНР

2 Административная ответственность

ЛИТЕРАТУРА

Административное право Российской Федерации / Учебник для студентов и преподавателей высших учебных заведений Приволжского федерального округа, реализующих образовательные программы по направлению подготовки 030900 «Юриспруденция» (квалификация (степень) «бакалавр») / Под ред. А.Ю. Соколова. – М., Издательство: Норма, ИНФРА-М, 2016. Глава 4 «Административное право зарубежных стран», параграф 2 «Административное право КНР». – С. 54-57. – URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=32454276>.

Административный процессуальный кодекс Китайской Народной Республики (в редакции, действующей с 2017 г.). – URL: https://chinalaw.center/procedure_arbitration/china_administrative_procedure_law_2017_russian/.

Хаоцай, Л. Очерки современного административного права Китая [Электронный ресурс] / Л. Хаоцай. – Москва: Книгодел, 2010. – 348 с. – URL: <http://www.iprbookshop.ru/3777.html>. – ЭБС «IPRbooks». – С. 15-38, 175-196, 233-310.

Трощинский, П.В. Административная реформа в КНР: политико-правовые аспекты / П.В. Трощинский // Административное и муниципальное право. – 2014. – № 12. – С. 1264-1270. – URL: https://www.nbpublish.com/library_get_pdf.php?id=31601.

Трощинский, П.В. Правовая система Китая : монография / П.В. Трощинский. – М. : ИДВ РАН, 2016. – 472 с. – URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=42350076>.

1 Общая характеристика административного права КНР

Административное право занимает важное место в правовой системе Китайского государства. Отличительной его *особенностью* является отсутствие единого кодифицированного акта правотворчества – Административного кодекса, при наличии значительного количества разрозненных локальных актов правотворчества в административно-правовой сфере. На апрель 2021 г. в КНР

действовало 94 закона и приравненных к ним нормативно-правовых акта, регулирующих административные правоотношения.

Существующие в Китае на современном этапе общественные отношения, выступающие предметом регулирования нормами административного права, постоянно подвергаются значительным изменениям, что, по мнению китайских ученых, препятствует принятию трудноизменяемого административного кодекса и вынуждает китайского правотворца принимать локальные административные акты для более оперативного реагирования на происходящие в стране перемены.

В формировании китайского административного права выделяются следующие *основные этапы*:

первый этап охватывает отрезок времени от провозглашения КНР 1 октября 1949 г. до 3-го Пленума ЦК КПК 11-го созыва в декабре 1978 г. (1949-1978 гг.). С провозглашением в 1949 г. КНР действующее в Китае гоминьдановское административное законодательство было объявлено антинародным и отменено. Административное право страны в первые годы существования КНР формировалось под непосредственным влиянием советских специалистов. Первые акты правотворчества КНР в административно-правовой сфере разрабатывались с учетом правоприменительного опыта СССР (Закон КНР «Об организации Центрального народного правительства», «Правила организации народных правительств провинций», «Положение о временной организации комитетов по охране общественного порядка» и т.д.);

начало *второму этапу* (1978-1986 гг.) положил 3-ий Пленум ЦК КПК 11-го созыва (декабрь 1978 г.), ознаменовавшийся принятием решения о создании Административного кодекса после деградации правовой системы КНР в период «культурной революции». Именно в это время некоторые высшие учебные заведения Китая начали вводить в систему юридического образования предмет «Административное право». В 1985 г. Министерство юстиции поручило Политико-юридическому университету открыть группы по повышению квалификации преподавателей административного права. В этом же году на учредительном съезде

в Чанчжоу было основано научно-исследовательское общество административного права, а уже в 1986 г. административное право было включено в учебные планы большинства юридических факультетов страны. Осуществляемые в Китае реформы в области административного права поставили законодателя перед проблемой принятия единого нормативного правового акта в формате Административного кодекса, положения которого были бы посвящены регламентации важнейших институтов рассматриваемой отрасли права;

третий этап 1986-2012 гг. характеризуется первыми попытками создания Административного кодекса, имевшими следствием проведение в 2012 г. административной реформы. Работа над Административным кодексом началась в 1986 г. При этом достаточно быстро были разработаны некоторые его главы. Однако непрекращающиеся споры вокруг готовности китайского общества к такому документу, необходимости его существования в правовой системе Китая вылились в отказ от его принятия на указанном этапе реформирования административного права. В то же время этап ознаменовался серией административных реформ, особенность которых связана с тем, что они происходили в рамках строительства «социализма с китайской спецификой» под целенаправленным партийным патронажем со стороны КПК.

Начало административным реформам было положено в 1993 г. на XIV съезде КПК, где было принято решение о построении в Китае «социалистической рыночной экономики». В Постановлении ЦК КПК «О некоторых вопросах создания системы социалистической рыночной экономики» (ноябрь 1993 г.) подчеркивалось, что переход к социалистической рыночной экономике делает необходимым проведение серьезной реформы государственного управления. Целью административной реформы было провозглашено повышение эффективности управления с помощью перехода от прямого административного контроля к косвенному контролю и макрорегулированию.

Основные направления административной реформы в КНР в период 1996-2012 гг. сводились к сокращению численности государственного аппарата и реорганизации структуры Государственного совета, приданию кадровой политике,

осуществляемой путем тщательного подбора, подготовки, воспитания и расстановки кадров, эффективного характера. В 1996 г. была принята долгосрочная программа реформы государственного аппарата, предусматривавшая переход в течение 20 лет к новой административной системе управления, адекватной современной рыночной экономике. Такой переход должен был быть завершён к 2015 г. Программа нацеливала на создание «небольшого правительства в большом обществе» и давала определение «современной административной системы» как структуры, осуществляющей эффективное «косвенное управление, контроль и поддержание баланса в экономике»;

четвертый этап, наступивший в 2012 г. и длящийся по настоящее время, ознаменован реализацией принятого XVIII съездом КПК (ноябрь 2012 г.) решения об углублении реформы административного аппарата, сформулированного ещё на XVII съезде. Задачи и предназначение масштабной административной реформы, начатой в КНР в 2012 г. и продолжаемой в настоящее время, заключаются в нескольких важных моментах:

упрощение административных процедур, предоставление более широких полномочий административным органам на местах;

искоренение бюрократизма и неповоротливости административного аппарата;

повсеместное внедрение электронного правительства;

сокращение численности административных служащих, оптимизация штатов;

борьба с использованием чиновниками аффилированных компаний для незаконного обогащения.

В рамках осуществляемой административной реформы было принято решение о создании *нового органа исполнительной власти* под названием *Центральный Комитет национальной безопасности* (иной вариант названия в переводе на русский язык – Совет государственной безопасности) – единого органа, осуществляющего координацию и обеспечение государственной безопасности. Председателем данного органа был назначен глава КНР Си Цзиньпин. В рамках

обеспечения государственной безопасности новый орган координирует деятельность Министерства общественной безопасности, Военной полиции, органов юстиции, НОАК (народно-освободительная армия Китая), МИД (министерство иностранных дел), Министерства государственной безопасности и других органов, включая Центральную комиссию КПК по проверке дисциплины. Прошедшие съезды ВСНП не дали ответа экспертному сообществу на вопрос о конкретных полномочиях и зоне ответственности Комитета. Ясно одно: КНР встала на путь более серьезного и всестороннего обеспечения государственной безопасности в политической, экономической, социальной, научно-технической и военной сферах.

В результате проводимой с 2012 г. административной реформы Си Цзиньпин сконцентрировал в своих руках пять наиболее важных властных полномочий. Китайский руководитель является генеральным секретарем ЦК КПК, Председателем КНР, Председателем Центрального военного совета и Военного совета ЦК КПК, главой Руководящей группы ЦК КПК по всестороннему углублению реформ, главой Центрального комитета национальной безопасности. В истории КНР еще не было лидера с таким широким кругом властных полномочий. Кроме того, в названии Центрального Комитета национальной безопасности фигурирует термин «центральный» (т.е. ЦК КПК), что означает прямую принадлежность органа к партийному аппарату. Отметим, что орган отчетывается перед Политбюро ЦК КПК. Важно, что в названии всех других силовых органов КНР (кроме Центрального военного совета) нет термина «центральный», что означает их прямое подчинение государству в лице ВСНП и его Постоянного Комитета (они отчетываются перед китайским парламентом, а не перед партией). Теперь работу силовых органов курирует Центральный комитет национальной безопасности, подотчетный партии. *Это свидетельствует не только об усилении самого Си Цзиньпина, но и об усилении роли компартии в общественно-политической жизни Китая и еще большем нарастании тоталитарных тенденций в политическом строе КНР.*

Современное административное право КНР образуют около 90 законов, около тысячи принятых органами Государственного совета КНР административно-правовых актов, множество местных актов нормотворчества.

Источниками административного права являются:

конституция КНР 1982 г. определяет место административных органов в государственном механизме КНР, порядок их формирования 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;

законы, действующие в области китайского административного права:

«Об административных наказаниях», «Об административном контроле», «О пересмотре административных действий», «О государственном языке и письменности», «О государственных служащих», «О наказаниях за нарушение общественного порядка», «Об административном принуждении», «О порядке въезда в страну и выезда из страны», «О народонаселении и планировании рождаемости» (действует в редакции 2021 г.). Раскроем несколько более подробно положения этого акта: планирование рождаемости объявляется базовой политикой государства; органом, осуществляющим руководство работой в сфере народонаселения и планирования рождаемости, объявляется Государственный Совет; граждане обладают правом на рождение детей, а также несут обязанность по выполнению политики планирования рождаемости; на обоих супругов возлагается общая ответственность по выполнению политики планирования рождаемости; одна супружеская пара может воспитывать трех детей (в редакции закона от 2001 г. – одного, от 2015 г. – двух); национальные меньшинства обязаны соблюдать правила планирования рождаемости; супруги фертильного возраста самостоятельно выбирают меры по предотвращению беременности и ограничению рождаемости; запрещается дискриминация или жестокое обращение к женщинам, родивших девочек, и бесплодным женщинам; граждане, «придерживающиеся

предусмотренным нормам законов и правилам деторождения, вправе получить поощрение в виде продленного отпуска в связи с рождением ребенка и другие виды социальных льгот». Глава VI «Юридическая ответственность» устанавливает различные виды административной и уголовной ответственности в отношении субъектов права, нарушивших предписания закона.

Указанный закон, относящийся в КНР к сфере административного права, уместнее анализировать в теме «Конституционное право КНР» в разделе «Правовой статус личности». Как видим, в условиях тоталитарного политического режима проблема прав человека, в частности права человека на рождение детей, выведена в плоскость административного регулирования;

акты Государственного Совета КНР, принимаемые в соответствии с п. 1 ст. 89 Конституции КНР «Государственный Совет ... определяет административные мероприятия, формулирует административно-правовые акты, издает постановления и распоряжения». Административно-правовые акты – это общее название актов, разрабатываемых Госсоветом в ходе управления различными отраслями. По юридической силе они следуют за общегосударственными законами и стоят выше местных законов и ведомственных актов. Они являются мерилем 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. К категории административно-правовых актов относятся многочисленные распоряжения, инструкции, положения, правила, издаваемые министерствами, государственными комитетами и центральными ведомствами страны;

локальные нормативно-правовые акты, издаваемые местными собраниями народных представителей, их Постоянными комитетами, местными народными правительствами.

Завершая краткий обзор современного положения административного права КНР, следует сформулировать *особенности административного права КНР*:

обилие принятых в административно-правовой сфере актов правотворчества свидетельствует о том, что китайский законодатель отдает приоритет разработке и принятию многочисленных отдельных законов и подзаконных нормативных правовых актов, регулирующих административную сферу, перед принятием единого кодифицированного акта правотворчества – Административного кодекса;

главное внимание китайских законодателей сосредоточено на административных процедурах, связанных с административной ответственностью (порядок привлечения виновного к административной ответственности, порядок обжалования и опротестования незаконных действий должностных лиц и т. п.). Среди регламентирующих эту сферу актов следует назвать Административно-процессуальный кодекс КНР.

2 Административная ответственность

Административно-процессуальный кодекс КНР, действующий в редакции 2017 г., определяет порядок привлечения виновного лица к административной ответственности, а также порядок обжалования незаконных действий должностных лиц, осуществляемых в ходе привлечения лица к административной ответственности. Отличительная *особенность административного правонарушения* в китайском праве, в сравнении с правом отечественным, *состоит в отсутствии до настоящего времени законодательного закрепления его определения*. Понятие административного правонарушения известно лишь китайской теории права. Вместо отсутствующего Административного кодекса в стране действует принятый в 1996 г. Закон КНР «Об административных наказаниях», который определяет виды правонарушений в сфере административного законодательства и устанавливает ответственность за их совершение. В нем также не содержится общего определения административного правонарушения.

Административная ответственность в Китае устанавливается на уровне не только законов, но и подзаконных правовых актов. В этом *состоит основное отличие и отличие административной ответственности от уголовной*, которая определяется только законом.

Китайский законодатель *не предусматривает в кодифицированном акте определения административной ответственности*. Вместе с тем, в китайском праве установлена диспозиция (ст. 37 УК КНР): «В отношении лиц, совершивших незначительные преступления и к которым нет необходимости применять уголовную ответственность, можно не применять уголовные наказания; с учетом конкретных обстоятельств дела, данным субъектам может быть вынесено общественное порицание, или они могут быть обязаны письменно раскаяться, принести извинения, возместить ущерб или компетентные органы могут наложить на них административное наказание». Данная норма показывает, что китайский законодатель предусматривает возможность заменить уголовное наказание административным. Китайский закон не дает четких критериев отнесения какого-либо преступления к незначительному и не приводит перечня обстоятельств, при которых отпадает необходимость привлечения виновного лица к уголовной ответственности. Надо отметить, что данная норма предоставляет широкие возможности для злоупотребления при ее применении. В то же время, это является специфической особенностью института административной ответственности Китая.

Институтом административной ответственности КНР предусмотрена ответственность юридического лица и физического лица. Согласно статье 25 Закона КНР «Об административных наказаниях», возраст, по достижении которого в КНР наступает административная ответственность – 14 лет. В случае совершения противоправного деяния лицом, достигшим 14-летнего возраста, но не достигшего 18 лет, применяется более мягкое административное наказание.

Статья 1 Закона КНР «Об административных наказаниях» устанавливает *объекты административных правонарушений*. К ним Закон относит обществен-

ные отношения, возникающие в сфере «обеспечения и контроля над эффективным осуществлением административного управления административными органами, защиты общественных интересов и поддержания общественного порядка, охраны законных прав и интересов граждан, юридических лиц или иных организаций».

Статья 8 закона КНР «Об административных наказаниях» предусматривает следующие *виды административных наказаний*: предупреждение, штраф, конфискация незаконно полученных доходов и незаконно нажитых ценностей, вынесение решения о приостановлении деятельности, временное приостановление либо аннулирование действия лицензии, временное приостановление либо аннулирование действия патента, административный арест, иные административные наказания, предусмотренные законом, административным законодательством.

До принятия вышеуказанного закона в Китае отсутствовала норма, в которой перечислялись административные взыскания, поэтому на практике существовало много видов административных наказаний. По статистике Министерства внутренних дел их насчитывалось более 120 видов, некоторые из которых были похожи по содержанию, но отличались по названию. Китайские юристы разбили административного наказания на четыре основные группы:

заявительно-предупредительные наказания, особенностью которых является их возложение на лицо вследствие совершения самых незначительных административных проступков. Это – предупреждение, вынесение распоряжения о принесении раскаяния (устного или письменного), вынесение распоряжения о выступлении с самокритикой и др.;

имущественные наказания, к которым относятся штраф и конфискация незаконно полученных доходов или имущества;

правоспособные наказания, к которым относят аннулирование лицензии или патента, вынесение распоряжения о прекращении деятельности, отмену полученной квалификации и т. п.;

наказания личного характера, главным из которых является административный арест от одного до пятнадцати суток.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность, согласно статье 27 закона КНР «Об административных наказаниях», относятся: добровольное устранение либо смягчение лицом последствий причиненного в результате совершения противоправного деяния вреда; совершение противоправного деяния лицом под угрозой со стороны других лиц; содействие успешному установлению административными органами обстоятельств совершенного противоправного деяния; наличие иных, установленных законом обстоятельств, способствующих смягчению административного наказания.

Обстоятельством, исключаящим административную ответственность, является следующее: «Если совершенное противоправное деяние незначительно и было своевременно исправлено, при этом вредные последствия не наступили, то административное наказание не применяется».

Административно-правовыми актами КНР предусмотрен *добровольный (внесудебный) порядок* выполнения лицом возложенных на него мер административной ответственности. Если лицо, привлеченное к административной ответственности, *уклоняется от исполнения возложенного на него административного взыскания*, возможны два варианта развития ситуации.

Лицо, привлекаемое к ответственности, имеет право обратиться с запросом о пересмотре принятого в постановлении решения в вышестоящий орган, либо направить жалобу в суд. На это время исполнение постановления приостанавливается. По закону КНР «О пересмотре административных дел» в редакции 2017 г. (иное название «Об административном пересмотре») определено право гражданина, юридического лица, организации обращаться с запросом о пересмотре административных дел в течение 60 дней, в том числе и при несогласии с решением административного органа о наложении административных взысканий. Право на обжалование в судебном порядке принятых административным органом решений закреплено в ст. 11 Административно-процессуального кодекса КНР. Также лицо вправе направлять жалобу относительно принятого решения о

привлечении его к административной ответственности в административно-контрольные органы, система которых возглавляется Министерством контроля КНР, в компетенцию которого входит осуществление контроля над работой государственных административных органов, должностных лиц государственной службы, в том числе по вопросам, касающимся применения института административной ответственности.

В случаях, когда лицо не оспаривает в установленном порядке принятое постановление о привлечении его к административной ответственности или когда его жалоба не удовлетворена, при этом оно уклоняется от исполнения постановления, тогда административный орган, принявший соответствующее постановление, обращается в народный суд с ходатайством о принудительном исполнении постановления.

Характерной особенностью современного Китая является то, что в стране не существует специализированных административных судов, но в системе судов общей юрисдикции существуют палаты по административным делам, которые правомочны рассматривать дела о привлечении физических и юридических лиц к административной ответственности.

Согласно ст. 13 Административно-процессуального кодекса КНР, большинство административных дел рассматриваются в первой инстанции низших судов. Дела, связанные с патентами на изобретение, а также дела о действиях, бездействии министерств или народных правительств провинциального уровня автономных районов, городов центрального подчинения, рассматриваются в первой инстанции судами средней степени (ст. 14). Административные дела рассматриваются народными судами по месту нахождения административных органов, выступающих в качестве ответчиков (ст. 17).

Вопросы и задания для самоконтроля:

Почему в КНР до сих пор отсутствует Административный кодекс? Какие доводы, объясняющие этот факт, приводятся китайскими и российскими юристами?

Какие виды административных наказаний предусматриваются законом КНР «Об административных наказаниях»?

Назовите обстоятельства, исключющие административную ответственность в КНР.

Перечислите и охарактеризуйте источники административного права КНР.

Какие обстоятельства смягчают административную ответственность в КНР?

Укажите возраст, по достижении которого в КНР наступает административная ответственность.

Каковы отличительные особенности административного права в КНР?

В каких ситуациях допускается замена уголовного наказания административным?

Каковы задачи и предназначение масштабной административной реформы, начатой в КНР в 2012 г. и продолжаемой в настоящее время?

Каково общее название актов, разрабатываемых Госсоветом в ходе управления различными отраслями?

Тема 5 Гражданское право КНР

ПЛАН

- 1 Становление и развитие гражданского права КНР
- 2 Структура Гражданского кодекса КНР (ГК КНР)
- 3 Характеристика Общей части ГК КНР
- 4 Обязательственное право в ГК КНР

ЛИТЕРАТУРА

Ван, Ч. Путь кодификации гражданского законодательства в Китае / Ч. Ван // Lex russica. – 2020. – № 73(3). – С. 135-139. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/put-kodifikatsii-grazhdanskogo-zakonodatelstva-v-kitae> .

Ван, Х. Закон «Общая часть гражданского права КНР» и развитие гражданского права Китая» / Х. Ван // Вестник Санкт-Петербургского университета.

Право. – 2018. – Т. 9. – Вып. 3. – С. 413-421. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/zakon-obschaya-chast-grazhdanskogo-prava-knr-i-razvitiie-grazhdanskogo-prava-kitaya>.

Гражданский кодекс КНР. Принят 28.05.2020. – URL: https://chinalaw.center/civil_law/china_civil_code_2020_russian/.

Ербахаев, Е.А. Новые основные положения гражданского права Китайской Народной Республики / Е.А. Ербахаев // Вестник Санкт-Петербургского университета. Право. – 2019. – Т. 10. – Вып. 2. – С. 390-403. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/novye-osnovnye-polozheniya-grazhdanskogo-prava-kitayskoj-narodnoj-respubliki>.

Ли, Я. Правовое обеспечение прав человека в гражданском кодексе КНР в условиях развития новых технологий / Я. Ли // Lex russica. – 2021. – Т. 74. – № 4. – С. 130-141. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravovoe-obespechenie-prav-cheloveka-v-grazhdanskom-kodekse-knr-v-usloviyah-razvitiya-novyh-tehnologiy>.

Основы гражданского законодательства Китайской Народной республики (Общая часть Гражданского кодекса) (принята 15 марта 2017 г.). – URL: <http://www.chinalegal.news/teksty/mingfa-zongze-text/>.

Трощинский, П.В. Кодификация гражданского законодательства Китая / П.В. Трощинский // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. – 2021. – Т. 17. – № 2. – С. 56-68. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/kodifikatsiya-grazhdanskogo-zakonodatelstva-kitaya>.

Трощинский, П.В. Первый Гражданский кодекс нового Китая: вопросы теории и практики // П.В. Трощинский // Проблемы Дальнего Востока. – 1921. – Вып. 3. – С. 101-113.

1 Становление и развитие гражданского права КНР

Длительное время гражданское право КНР имело некодифицированный характер. При последней Цинской династии (1644-1911 гг.) в Китае было два систематизированных свода законов, один из которых относился к гражданскому,

уголовному и семейному праву. По форме он представлял сборник большого числа казусов.

Основанный преимущественно на германском и японском законодательстве Гражданский кодекс Китая, включавший гражданское и торговое право, вступил в силу в 1929-1931 гг. С момента провозглашения КНР в 1949 г. его действие было прекращено (как и всего гоминьдановского законодательства). В декабре 1954 г. в КНР был подготовлен проект нового кодифицированного Гражданского кодекса, но его текст так и остался проектом. Только после 3-го пленума ЦК КПК в 1978 г. была создана рабочая группа по разработке проекта Гражданского кодекса. В нее вошли десять правоведов из числа университетских профессоров, судей Верховного народного суда и сотрудников Госсовета по экономике и Госплана. Учитывая, что в начале 1980-х гг. Китай оставался страной с плановой экономикой, то и этот проект не состоялся.

Начало осуществления политики реформ и открытости привело к появлению новых политических, экономических и социальных условий, подлежащих учету в ходе работы по кодификации гражданского законодательства в КНР. В 1986 г. были приняты «Общие положения гражданского права». Применительно к современным условиям задача разработки проекта Гражданского кодекса была сформулирована после изменений и дополнений, внесенных в 2004 г. в конституцию КНР.

23 октября 2014 г. на 4-ой пленарной сессии 18 созыва ЦК КПК было принято постановление «О продвижении управления государством на основе законов». Очередная, пятая по счету, попытка (до этого предпринимались 4 неудачных) кодификации гражданского законодательства увенчалась успехом. 5 июля 2016 г. на сайте ВСНП для всеобщего обсуждения были опубликованы два документа: основное содержание «Общих положений ГК КНР (проект)» и «Объяснение общих положений ГК КНР».

15 марта 2017 г. на заключительном заседании ежегодной сессии ВСНП были приняты «Общие положения ГК КНР», вступившие в силу с 1 октября 2017 г. и названные зарубежными экспертами Общей частью «Гражданского кодекса

КНР». Это наименование имеет неофициальный характер, но отражает сущность «Общих положений».

28 мая 2020 г. был принят ГК КНР, вступивший в действие с 01 января 2021 г. В КНР кодекс называют «энциклопедией общественной жизни Китая». В истории КНР это первый нормативный правовой акт с названием «кодекс». Все остальные, называемые в российской литературе «кодексы» КНР, являются таковыми по содержанию, но не по названию.

ГК КНР присущи *особенности*. Таковыми являются:

КНР отказалась от включения в кодификацию гражданского законодательства законов, регулирующих права на результаты интеллектуальной деятельности (они по-прежнему будут регулироваться отдельными законами и подзаконными актами);

в ГК КНР отсутствует раздел, посвященный международному частному праву;

ГК КНР включает нормы брачно-семейного права (5-ый раздел).

В связи со вступлением ГК КНР в действие с 1 января 2021 г. утратили силу 9 законов: «Общие положения гражданского права 1986 г.», «Общие положения ГК КНР»/«Общая часть гражданского права КНР» 2017 г., законы КНР «О вещных правах», «Об обеспечении исполнения обязательств», «О договорах», «О браке», «Об усыновлении», «О наследовании», «О деликтной ответственности». По состоянию на апрель 2021 г. к гражданским в КНР относят 23 действующих закона.

2 Структура Гражданского кодекса КНР (ГК КНР)

Гражданский кодекс КНР (ГК КНР) состоит из семи частей (книг): общая часть, вещное право, договоры, права личности, семья и брак, наследование, деликтная ответственность. Большинство положений ГК КНР перенесены из прежних законов, существовавших в КНР, и дополнены за счет судебных разъяснений, принятых на основании этих законов.

Вместе с тем, *ГК КНР содержит ряд нововведений:*

появление нового права – права проживания, которое дает возможность собственнику жилья предоставить право срочного или бессрочного проживания в жилище другому лицу;

изменения в правилах удовлетворения требований кредитора за счет имущества, предоставленного в залог;

подробные правила охраны прав личности (права на собственное имя и фамилию, право на жизнь, физическую неприкосновенность и здоровье, право на репутацию и почет, право на частную жизнь);

появление новых видов поименованных договоров (например, договора факторинга и товарищества);

изменения в процедуре расторжения брака и др.

3 Характеристика Общей части ГК КНР

Общая часть ГК КНР состоит из 10 глав, содержащих общие принципы гражданского права, правовое положение физических и юридических лиц и организаций без статуса юридического лица, гражданские права, сделки, представительства, гражданско-правовую ответственность, сроки давности и правила исчисления сроков.

К *основным принципам гражданского права* отнесены: равенство участников гражданских правоотношений, добровольность, справедливость, добросовестность, соблюдение интересов общества и законности, разрешение гражданских споров по закону, принцип защиты окружающей среды (так называемый «зеленый принцип», требующий от частных лиц вносить вклад в сохранение невозобновляемых ресурсов и защиту окружающей среды в гражданской деятельности) и др.

Глава 2 «Физические лица» открывается параграфом «Гражданская правоспособность и гражданская дееспособность». Статьей 13 указывается, что физические лица с момента рождения и до момента смерти обладают гражданской правоспособностью, причем таковая имеет равный для всех характер (статья 14). Внесено положение, направленное на защиту еще не родившегося ребенка

(плода), то есть обеспечивается гражданско-правовая защита эмбрионов. Эмбрионы, которые могут стать наследниками имущества или на кого оформлена дарственная, должны рассматриваться в качестве субъектов гражданского права (статья 16).

Статья 17 определяет *возраст совершеннолетия* – 18 лет. В статье 18 указывается: «Совершеннолетние лица являются полностью дееспособными. Они могут самостоятельно осуществлять сделки». *Ограниченная дееспособность несовершеннолетних* наступает с 8 лет. Сделки осуществляются от их имени законным представителем либо ими самими с предварительного или последующего согласия законного представителя. Такие лица могут самостоятельно осуществлять сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, или действия, соответствующие их возрасту и умственному развитию (статья 19). Несовершеннолетние, не достигшие возраста 8 лет, являются *полностью недееспособными*. Любые сделки осуществляются от их имени законным представителем (статья 20). К категории *полностью недееспособных* отнесены также лица, не способные осознавать характер своих действий (статья 21). При этом каждый совершеннолетний гражданин, который признан недееспособным или имеющим ограниченную дееспособность, имеет право на опекуна.

Глава 3 дает *определение юридического лица* как субъекта гражданско-правовых отношений и вводит классификацию юридических лиц. «*Юридическим лицом* признается организация, которая обладает гражданской правоспособностью и гражданской дееспособностью и в соответствии с законодательством самостоятельно пользуется гражданскими правами и несет гражданские обязанности» (статья 57). Гражданская правоспособность и гражданская дееспособность юридического лица возникает в момент создания юридического лица и прекращается в момент прекращения юридического лица (статья 59).

Гражданским кодексом выделяются следующие *виды/типы юридических лиц*:

коммерческие юридические лица. Согласно статье 76, «коммерческим юридическим лицом является юридическое лицо, учрежденное с целью извлечения прибыли и ее распределения между участвующими в нем своим капиталом лицами». К таковым относятся общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества с ограниченной ответственностью и другие (в частности, паевые и кооперативные совместные предприятия, а также обычные и ограниченные товарищества), которые имеют право создать или быть участниками, в том числе и иностранные лица;

некоммерческие юридические лица. Согласно статье 87, «некоммерческим юридическим лицом признается юридическое лицо, созданное в общественно полезных или иных некоммерческих целях и не распределяющее всю полученную прибыль между своими инвесторами, учредителями или участниками. Некоммерческие юридические лица включают бюджетные учреждения, общественные объединения, фонды, организации по оказанию социальных услуг»;

специальные юридические лица (сюда входят государственные органы и учреждения как юридические лица, сельские коллективные экономические организации, городские коллективные экономические организации, например, комитет городского, комитет сельского населения и т. д.).

В 5-ой главе «Гражданские права» перечислены *гражданские права*, в том числе право на жизнь, честь и достоинство, вещные права, обязательственные права, право на результат и защиту интеллектуальной деятельности, право на личные данные и их защиту, право на виртуальную собственность, право на паи, право на наследство и т. д. Подчеркнем, что многие из личных прав, указанных в статье 110, отсутствуют в Конституции 1982 г. (право на жизнь, на здоровье, на неприкосновенность частной жизни, на репутацию, на свободу брака и иные) и входят в противоречие с действующими УК КНР и АПК КНР. Правда, статья 38 Конституции гласит: «Личное достоинство гражданина Китайской Народной Республики является нерушимым. Любые оскорбления, клевета, или ложные обвинения в совершении преступления, направленные против граждан, запре-

щены». В условиях тоталитарного политического режима в рамках однопартийной системы и партokratического государственного режима закрепление базовых прав человека в Общей части ГК следует рассматривать как внушающий оптимизм задел на будущее.

В главу 5 добавлено новое положение о защите виртуального имущества в сети Интернет (информационные, электронные и иные данные): «При наличии в законодательстве положений о защите цифровых данных, виртуальной собственности, применяются данные положения» (статья 127).

В главе 8 «Гражданская ответственность» устанавливаются *формы гражданско-правовой ответственности* (Статья 179): прекращение правонарушения, устранение препятствий, устранение угрозы, возврат имущества, восстановление изначального положения, ремонт, повторное изготовление, замена, продолжение исполнения, возмещение убытков, выплата неустойки, устранение последствий, восстановление репутации, принесение извинений. Вышеуказанные формы гражданско-правовой ответственности могут применяться как в совокупности, так и по отдельности.

Обстоятельствами, исключаящими гражданско-правовую ответственность, названы следующие: обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор), каковым является объективное обстоятельство, которое невозможно предвидеть, избежать, а также преодолеть (статья 180); состояние необходимой обороны (статья 181); при причинении вреда в состоянии крайней необходимости гражданско-правовую ответственность за такой вред несет лицо, создавшее опасную ситуацию (статья 182).

4 Обязательственное право в ГК КНР

Обязательственные отношения являются основополагающей составляющей гражданского права. Для обязательств характерны конкретные основания их возникновения. В частности, в ГК КНР указаны *договорные и внедоговорные (деликты, квазидоговоры) основания* возникновения обязательств.

Отказавшись от создания самостоятельного раздела обязательственного права, китайский законодатель разместил общие нормы, обязательственные по

правовой природе, в разделе III «Договоры», который состоит из трех частей – «Общие положения о договорах», «Типовые (поименованные) договоры», «Квазидоговоры».

В подразделе «Общие положения о договорах» содержатся нормы, регламентирующие общие положения (глава 1); процедурные моменты заключения договора (глава 2) и условия его действительности (глава 3); механизмы, реализующие исполнение договора (глава 4); параметры обеспечения договора (глава 5), его изменения и передачи (глава 6), а также основания прекращения прав и обязанностей по договору (глава 7) и ответственность за нарушение договора (глава 8).

Общие положения включают единые для всего раздела нормы, регулирующие гражданские правоотношения, возникающие из договоров (статья 463). В соответствии с нормативными установлениями ГК КНР *договор* представляется соглашением между субъектами гражданских правоотношений, в содержательном наполнении которого отображаются правовые механизмы, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений. К соглашениям о браке, усыновлении (удочерении), опеке и другим личным правоотношениям применяются нормы закона, предусмотренного в отношении соответствующего личного правоотношения. При отсутствии норм допускается по аналогии применение норм раздела с учетом существа данного правоотношения (статья 464).

Важно отметить, что общие положения раздела «Договоры» ГК КНР по своему целеназначению предопределяются в качестве *общих положений обязательственного права*. Именно содержание и правовая природа общих положений раздела «Договоры» ГК КНР обусловила тот факт, что соответствующие закрепления являются *нормами обязательственного права*.

Большая часть правовых институтов, включенных в Общие положения о договорах ГК КНР, тождественна институтам ГК РФ, включенным в общие положения раздела III «Общая часть обязательственного права». Разница наблюда-

ется в том, что в ГК РФ эти правовые институты применяются к любым обязательствам, тем временем как правовые институты, включенные в Общие положения о договорах ГК КНР, применимы исключительно к договорным обязательствам.

Подраздел 2 «Типовые (поименованные) договоры» в ГК КНР представляет *Особенную часть договорного права* и содержит нормы, регулирующие отдельные (поименованные) виды договоров. Всего в кодекс включено девятнадцать видов договоров. В целом этот подраздел построен на основе нормативного материала закона КНР «О договорах» и повторяет его содержание. Но в регулирование отдельных видов договоров были внесены изменения и дополнения. *Четыре вида договора являются новыми*, так как ранее отсутствовали в законе КНР «О договорах». Таковыми являются договор поручительства, договор факторинга, договор оказания коммунальных услуг и договор товарищества.

Особое внимание в разделе «Договоры» ГК КНР заслуживает подраздел 3 «Квазидоговоры». Он включает в себя две главы: «Ведение чужих дел без поручения» (глава 28) и «Неосновательное обогащение» (глава 29). Этот раздел является новым в гражданском праве КНР.

Термин *квазидоговоры* (*quasi ex contract* – лат.) означает «обязательства как бы из договоров» и применяется, когда между лицами, не состоящими в договорных отношениях между собой, фактически устанавливаются обязательственные отношения, схожие с договорными. Включение в ГК КНР самостоятельного подраздела «Квазидоговоры» свидетельствует о том, что китайский законодатель разделяет традиционный подход пандектной системы к основаниям возникновения обязательств и применяет его в законодательстве.

Рассмотрим, как регламентирует ГК КНР квазидоговорные основания возникновения обязательств. Ведение чужих дел без поручения регламентируется нормами главы 28 (статьи 979-984) подраздела «Квазидоговоры»; статьей 121 (глава 5), статьей 183 (глава 7) «Общей части» ГК КНР. По совокупности эти нормы формируют нормативную систему института ведения чужих дел без поручения в ГК КНР.

Статья 121 «Общей части» кодекса устанавливает, что лицо, управляющее делами другого лица, во избежание причинения убытков его интересам, но при этом не имеющее предусмотренной законом или договором обязанности перед данным лицом, вправе требовать от выгодоприобретателя возмещения возникших в связи с этим необходимых расходов. Статьи 979-984 подраздела «Квазидоговоры» дополняют эту норму новыми положениями: если лицо, добровольно управляющее без юридического или согласованного основания делами других лиц в целях избежания потерь и причинения вреда интересам этих лиц, несет убытки в результате управления делами, оно может потребовать от бенефициара предоставить ему соответствующую компенсацию. Если добровольное управление не соответствует истинному интересу бенефициара, управляющий не будет пользоваться правами, указанными выше, за исключением случаев, когда истинные интересы бенефициара нарушают закон, общественный порядок и добрые обычаи (статья 979). Бенефициар в рамках полученных выгод несет перед управляющим обязательства в соответствии с законом (статья 980). Управляющий делами других лиц должен применять методы, которые выгодны бенефициару. Если прекращение управления делами наносит ущерб бенефициару, оно не должно прерываться без законной причины (статья 981). Если лицо добровольно управляет делами других лиц и может уведомить об этом бенефициара, оно должно своевременно его уведомить. Если управляемые дела не нуждаются в срочном решении, следует дождаться инструкций бенефициара (статья 982). После завершения управления управляющий должен сообщить бенефициару о делах управления. Имущество, приобретенное администратором в делах управления, должно быть своевременно передано бенефициару (статья 983).

Статья 183 главы 8 «Общей части» устанавливает ответственность за причинение вреда в случае ведения чужих дел без поручения. Статья возлагает ответственность за такой вред на управляющего, но устанавливает возможность компенсации расходов управляющего со стороны выгодоприобретателя.

Институт неосновательного обогащения регламентируется в ГК КНР статьей 122 «Общей части» и статьями 985-988 главы 29 подраздела «Квазидоговоры». Статьи 122 и 985 устанавливают правила, по которым в случае приобретения каким-либо лицом (приобретателем) необоснованной выгоды при отсутствии на то законного основания, лицо, которому были причинены убытки (потерпевший), может требовать от приобретателя возврата полученной выгоды. Исключения составляют следующие случаи: выплата за выполнение морального обязательства; исполнение обязательства до наступления срока его выполнения; исполнение обязательства, если заведомо известно об отсутствии обязанности его исполнить.

Основанием возникновения обязательств в пандектной системе гражданского права считается деликт. Концептуальный подход к пониманию *деликтной ответственности* отличается в ГК КНР национальной особенностью. Прежде всего, это проявляется в структурном расположении института в кодексе. Деликтная ответственность в ГК КНР не связана с традиционной системой обязательственного права, так как в кодексе отсутствует отдельный раздел обязательственного права. Ответственность за деликт становится самостоятельной частью системы гражданского права. Законодатель это подчеркивает, расположив нормы ответственности за деликт в последнем седьмом разделе «Деликтная ответственность», значительно отдалив его от раздела «Договоры».

Важно отметить и то, что в содержательном наполнении ГК КНР существуют противоречивые моменты в отношении деликта как основания возникновения обязательства. В Общих положениях Гражданского кодекса, в главе 5 «Гражданские права» деликт рассматривается как основание обязательства. В нормах главы 8 ГК КНР не фиксируются аспекты о гражданской ответственности за деликт, а регламентируются лишь закрепления о гражданской ответственности общего характера.

Раздел VII «Деликтная ответственность» включает в свое содержание общие нормы об обязательствах вследствие причинения вреда и специальные по-

ложения. Нормативными закреплениями общей части раздела (глава 1) устанавливается, что, если лицо по своей воле причинит вред гражданским правам и интересам другого лица, ответственность за причинение вреда (деликтная ответственность) возлагается на причинителя вреда. В ГК КНР закрепляется национальный, нестандартный подход к пониманию деликтной ответственности как самостоятельного правового института в гражданском праве, напрямую не связанного с обязательственным правом.

Вопросы и задания для самоконтроля:

Какой документ в КНР играет главную роль в регулировании гражданско-правовой сферы в настоящее время?

С какого момента физические лица в КНР обладают гражданской правоспособностью?

В чем заключается значение вступившего в действие с 01 января 2021 г. Гражданского кодекса КНР?

Какие категории физических лиц в КНР относятся к полностью недееспособным?

Перечислите и охарактеризуйте обстоятельства, исключающие гражданско-правовую ответственность, согласно Гражданскому кодексу КНР.

Перечислите и охарактеризуйте принципы гражданского права, зафиксированные в ГК КНР.

Какие типы/виды юридических лиц предусмотрены законодательством КНР в настоящее время?

Какие формы гражданско-правовой ответственности предусмотрены законодательством КНР в настоящее время?

В каких случаях плод/эмбрион считается в КНР имеющим гражданскую правоспособность?

Назовите возраст наступления ограниченной дееспособности в КНР.

Назовите возраст наступления полной дееспособности в КНР.

Назовите возраст наступления гражданского совершеннолетия в КНР.

Дайте определение юридического лица в КНР и РФ, вскройте черты общности и отличия.

В каком документе в КНР впервые зафиксировано и закреплено право на жизнь?

Какие новые виды договора включены в ГК КНР? Дайте их характеристику.

Тема 6 Правовые системы Сянган (Гонконга), Аомэня (Макао), Китайской Республики (Тайваня)

ПЛАН

1 Правовая система Сянган (Гонконга)

2 Правовая система Аомэня (Макао)

3 Правовая система Китайской Республики (Тайваня)

ЛИТЕРАТУРА

Анисимцев, Н.В. Договорное право Тайваня / Н.В. Анисимцев // В сб.: Новая эпоха: Китай после XIX съезда КПК. Материалы ежегодной научной конференции Центра политических исследований и прогнозов ИДВ РАН. – М.: Изд-во ИДВ РАН, 2018. – С. 218-227. – URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=36896386>.

Ирхин, И. В. Конституционно-правовой статус особого административного района Гонконг как территориальной автономии в составе Китайской Народной Республики: актуальные траектории трансформации / И. В. Ирхин // Государство и право. – 2021. – № 8. – С. 120-137.

Карпович, О.Г., Смагина, Л.А. Последствия решения ВСНП о создании и совершенствовании правовой системы и внедрении механизмов для защиты национальной безопасности в Специальном Административном Районе Гонконг / О.Г. Карпович, Л.А. Смагина // Международное публичное и частное право. – 2020. – № 5. – С. 29-34.

Новакова, О.В., Балгабаева, Г.Б. Конституционно-правовой статус Гонконга и Макао после присоединения к КНР / О.В. Новакова, Г.Б. Балгабаева //

Азия и Африка сегодня. – 2018. – Вып. №10. - С. 26-31. – URL: <https://asaf-today.ru/S032150750000866-4-1>.

Прохоров, К.В. Демократизация законодательства Тайваня и Южной Кореи / К.В. Прохоров // Евразийский научный журнал. – 2017. – № 3. – С. 56-58. – URL: <http://journalpro.ru/upload/uf/fae/fae3236eaeef0bccaf2f858971b10772a.pdf#page=56>.

Смирнов, Д.А. Основные моменты практической реализации установки «Одно государство – два строя» в отношении Сянган и Аомэня / Д.А. Смирнов // В сб.: Проблемы новой и новейшей истории Китая. – М.: Изд-во ИДВ РАН, 2018. – С. 322-338. – URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=41773711>.

Трощинский, П.В., Чжао, Ч. Современное право и финансово-банковский сектор Китайской Республики на Тайване / П.В. Трощинский, Ч. Чжао // Финансы: теория и практика/Finance: Theory and Practice. – 2014. – № 5. – С. 99-105.

Трощинский, П.В. Современная правовая система Гонконга / П.В. Трощинский // Труды Института государства и права Российской академии наук. – 2016. – № 2. – С. 175-198. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sovremennaya-pravovaya-sistema-gonkong>.

1 Правовая система Сянган (Гонконга)

Составным элементом правовой системы современной КНР является правовая система Гонконга (кит. Сянган – благоухающая гавань). *Официальное китайское название Гонконга «Сянганский Особый Административный Район КНР»* (далее СОАР).

Гонконг стал колонией Великобритании после первой «опиумной войны» (1840-1842 гг.). Юридически захват острова был закреплен Нанкинским договором «О мире, дружбе, торговле, возмещении убытков ...» 1842 г., согласно которому Гонконг переходил под английскую юрисдикцию. В последующем Соглашении о расширении территории Гонконга, заключенном между Великобританией и Китаем в 1898 г., пределы английских территорий были расширены на арендных началах. Срок аренды определялся в 99 лет.

В период британского господства вся полнота власти находилась в руках британского губернатора. Он являлся главой исполнительной власти и главнокомандующим вооруженными силами Гонконга. Все издаваемые в Гонконге законы подлежали обязательному утверждению парламентом Великобритании и не должны были противоречить законам метрополии. Таким образом, в Гонконге была учреждена *англо-саксонская правовая система*.

КНР поставила вопрос о возвращении Гонконга с момента своего провозглашения в 1949 г. На практике вопрос стал решаться в 80-х гг. XX века. Началом официальных переговоров между КНР и Великобританией о статусе Гонконга стала встреча Дэн Сяопина с Маргарет Тэтчер в сентябре 1982 г. К 1984 г. был достигнут консенсус о возвращении Гонконга «в лоно Родины». В декабре 1984 г. лидеры КНР и Великобритании подписали *Совместное заявление по вопросу восстановления китайского суверенитета над Сянганом* – основной политико-юридический документ, положенный в основу возвращения Гонконга под китайскую юрисдикцию и определяющий специфику его современной правовой системы. Согласно Совместному заявлению, *основные направления политики КНР в отношении Гонконга* заключаются в следующем:

в соответствии со статьей 31 Конституции КНР, создается Особый административный район Сянган (Гонконг) с широкими автономными правами, включая право на осуществление самостоятельной законодательной, исполнительной, судебной власти. За Гонконгом остается право на вынесение окончательных судебных решений. Действующее законодательство в своей основе сохраняется;

в компетенцию Центрального народного правительства КНР входят вопросы внешней политики и обороны;

правительство Гонконга формируется из числа местных жителей. Глава администрации избирается через коллегию выборщиков, но утверждается Государственным советом КНР. Глава представляет Центру на утверждение кандидатуры на ключевые посты в гонконгской администрации;

существующие экономическая и социальная системы не изменяются, как и образ жизни. Действующие ранее свободы ограничениям не подлежат;

сохраняется статус налогового режима франко-порт;

сохраняется статус финансового центра со свободным хождением иностранной валюты;

сохраняется финансовая независимость. Центр не взимает с Гонконга налоговые отчисления;

Гонконг вправе самостоятельно устанавливать отношения экономического сотрудничества с зарубежными государствами, выдавать въездные визы;

охрана правопорядка возлагается на местные власти.

Указанные в Совместной декларации положения сохраняют действие в течение 50 лет с даты восстановления китайского суверенитета над Сянганом (Гонконгом), то есть с 1 июля 1997 г. по 1 июля 2047 г. Таким образом, правовая система Гонконга должна иметь неизменный характер в последующие после его возвращения КНР 50 лет (по 1 июля 2047 г.).

Определяющее значение для правовой системы Гонконга играет *Основной закон СОАР КНР*. Для его разработки еще в 1985 г. в КНР была сформирована специальная Комиссия по выработке проекта Основного закона и Комиссия по проведению консультаций по проекту Основного закона. Основной закон (иное название «малая сянганская конституция») был принят 3-й сессией ВСНП 7-го созыва 04 апреля 1990 г. за 7 лет до официального восстановления суверенитета КНР над Гонконгом!

Структура Основного закона СОАР КНР:

во Введении указывается, что «китайское правительство решило с момента восстановления суверенитета над Сянганом учредить на основании ст. 31 Конституции КНР Особый административный район Сянган» и в соответствии с курсом «одно государство – две системы» не распространять на него «социалистический строй и соответствующие политические установки»;

6 глав: глава 1 «Общие принципы», глава 2 «Взаимоотношения между Центром и Особым административным районом Сянган», глава 3 «Основные права

и обязанности жителей», глава 4 «Политический строй», глава 5 «Экономика», глава 6 «Образование. Наука. Культура. Спорт. Религия. Услуги».

Основное содержание первой главы «Общие принципы» сводится к констатации основ конституционного строя Сянган. В ст. 1 закрепляется, что СОАР является неотъемлемой частью КНР. В ст. 2 подтверждается предоставление СОАР «широких полномочий» по самоуправлению, включая право на осуществление административного управления, правотворческой деятельности, независимого судопроизводства с окончательным приговором. Ст. 3 постулирует, что административные и законодательные органы СОАР должны формироваться из постоянных жителей Гонконга. Согласно ст. 5, «на протяжении 50 лет с момента образования Особого административного района Сянган в его пределах не будут вводиться социалистический строй и политические установки, будет сохранен капиталистический строй и образ жизни». Сохраняется право частной собственности (ст. 6). Также сохраняют силу действовавшие ранее в Сянгане законы: общее право, право справедливости, уложения, подзаконные нормативные правовые акты и обычное право, за исключением тех положений, которые идут вразрез с Основным законом либо которые законодательные органы СОАР считают нужным изменить (ст. 8). Вопросами соответствия принимаемого в Сянгане законодательства Основному закону страны занимаются как центральные органы КНР, так и местные суды.

Во второй главе, посвященной регулированию взаимоотношений между Центром и СОАР, СОАР признается местным административным районом КНР с «высокой степенью автономии», непосредственно подчиняющимся Центральному народному правительству КНР (далее ЦНП КНР); указывается, что ЦНП КНР от имени Гонконга ведет все внешнеполитические дела, ведает делами обороны СОАР, а также отвечает за поддержание в нем общественного порядка. ЦНП КНР назначает главу администрации СОАР и других высокопоставленных чиновников. При этом за СОАР остается право на самостоятельное административное управление регионом и на независимое от Центра судопроизводство, включая право окончательного приговора. Однако судебные органы СОАР не

могут рассматривать дела, связанные с вопросами государственной обороны, внешней политики и иными прерогативами КНР.

СОАР принадлежит право на принятие собственного законодательства. Принимаемые законы должны пройти процедуру регистрации в ПК ВСНП. В ч. 3 ст. 17 отмечается, что если на основании решения Комитета (Комиссии) по делам Основного закона СОАР, подведомственного ВСНП, ПК ВСНП сочтет, что принятый закон не соответствует положениям Основного закона, то он отсылается обратно без регистрации, но и без внесения в него изменений. Отсылка закона автоматически приводит к его недействительности.

Общациональные законы КНР на территории СОАР не действуют за исключением перечисленных в Приложении 3 нормативных правовых актов – закона КНР «О гражданстве», закона КНР «О морских территориальных водах и прилегающих территориях», Положения КНР «О дипломатических привилегиях и иммунитетах». В случае объявления ПК ВСНП военного либо чрезвычайного положения в Гонконге ЦНП КНР может издать указ о введении в действие в СОАР необходимых общегосударственных законов.

СОАР обязан издать правовые акты, запрещающие любые действия, направленные на предательство интересов государства, инициирующие его распад, провоцирующие беспорядки, способствующие утечке сведений, составляющих государственную тайну, а также запрещающие на его территории деятельность иностранных организаций с политической окраской и вступление сянганских политических организаций в связь с иностранными политическими организациями или обществами.

В третьей главе «Основные права и обязанности» население СОАР подразделено на 2 категории – «постоянные жители» и «непостоянные жители». К *постоянным жителям* относятся китайские граждане, родившиеся в Сянгане до или после образования СОАР; китайские граждане, прожившие в Сянгане подряд не менее 7 лет, независимо от того, до или после образования СОАР; дети, родившиеся за границей от лиц, указанных выше и являющиеся китайскими гражданами; лица, не являющиеся китайскими гражданами, въехавшие в Сянган

и прожившие в нем подряд не менее 7 лет, для которых он является единственным местом проживания; их дети, родившиеся в Сянгане до или после образования СОАР, не достигшие 21 года; другие лица, до образования СОАР не имевшие кроме него прав на жительство в других местах.

Перечисленные категории лиц имеют право на жительство в СОАР и получают «Удостоверение личности постоянного жителя» с обозначением права на проживание в Сянгане. *Только постоянные жители СОАР обладают активным и пассивным избирательным правом.*

Непостоянные жители – это лица, могущие получить «Удостоверение личности жителя Сянгана», но без отметки о праве проживания в нем (ст. 24).

Четвертая глава Основного закона регулирует правовой статус главы администрации, правительства, Законодательного совета, судебных органов, региональных организаций и государственных служащих. В Гонконге оформилось разделение трех ветвей власти с верховенством исполнительной власти в лице главы администрации.

Глава администрации является «верховным руководителем» СОАР. Он ответственен перед ЦНП КНР и СОАР. К кандидату на пост Главы администрации предъявляются следующие требования: наличие гражданства КНР и статуса постоянного жителя СОАР; достижение 40-летнего возраста; отсутствие права на жительство в другой стране; стаж непрерывного проживания в СОАР не менее 20 лет.

Глава администрации избирается посредством Избирательной коллегии в составе 1200 членов из числа кандидатов, каждый из которых предлагается группой не менее чем из 150 членов коллегии на 5 лет с правом повторного переизбрания. При вступлении в должность он обязан представить главному судье Суда окончательной инстанции СОАР декларацию о своем имуществе.

Полномочия главы администрации:

осуществляет руководство правительством СОАР, отвечает за исполнение действующего законодательства;

утверждает принятые Законодательным советом законы, бюджет и отчет о его исполнении;

выдвигает списки кандидатов на ключевые в СОАР административные должности (руководителей департаментов и их замов, начальников управлений, комиссара по борьбе с коррупцией, начальника аудиторского управления, начальника полиции и т.д.). Для назначения требуется согласие со стороны центральных властей КНР.

Правительство СОАР является административным органом, формируемым и возглавляемым лично главой администрации. Оно состоит из Департамента по делам политики, Департамента по финансам, Департамента юстиции и различных управлений, отделов, комиссий.

Правительство принимает и претворяет в жизнь политические установки, управляет административными делами, выполняет внешнеполитические функции, формирует бюджет и предоставляет отчет о его исполнении; разрабатывает и предоставляет законопроекты и подзаконные акты правотворчества, направляет на заседания Законодательного совета своих представителей для докладов от имени правительства. Правительство СОАР ответственно перед Законодательным советом.

Законодательный орган СОАР – Законодательный совет, членами которого могут быть постоянные жители Гонконга, имеющие китайское гражданство и не имеющие прав на жительство в других странах. Срок полномочий Законодательного совета – 4 года. В случае его роспуска новый состав должен быть сформирован в течение 3-х месяцев.

Полномочия Законодательного совета сводятся к принятию, внесению изменений, отмене законов; рассмотрению и утверждению бюджета СОАР; утверждению налоговых сборов; заслушиванию и обсуждению докладов главы администрации о работе правительства; выражению согласия с назначением (смещением) судей Суда окончательной инстанции и главного судьи Суда высшей инстанции; проведению процедуры импичмента в отношении главы администрации; рассмотрению и принятию мер по жалобам граждан СОАР.

В СОАР сохраняется *прежняя судебная система, действовавшая до возвращения Гонконга под юрисдикцию КНР*. Право окончательного приговора принадлежит Суду окончательной инстанции. В СОАР продолжают функционировать суды присяжных по британскому типу. Вынесенные судами СОАР решения не могут быть обжалованы в судебных органах КНР.

В 5-ой главе «Экономика» устанавливается, что Гонконг сохраняет финансовую автономию. Все его доходы идут на собственные нужды, не делается отчислений в пользу Центра. СОАР проводит самостоятельный налоговый режим, принимая для этого необходимые законы. Правительство СОАР самостоятельно разрабатывает и проводит кредитно-денежную политику. Его валютой остается сянганский доллар. Право на эмиссию принадлежит гонконгским властям. Сянганский доллар является свободно конвертируемой валютой.

В главе 6-ой подчеркивается, что Правительство Гонконга не ограничивает свободу совести, не вмешивается во внутренние дела религиозных организаций, не ограничивает религиозную деятельность.

Таким образом, *правовая система Гонконга уникальна и представляет смешанный тип с преобладанием в ней англосаксонской правовой традиции*. Наряду с актами собственных законодательных органов, она включает прецедентное право (общее право и право справедливости), традиционное право Китая, а также некоторые законодательные акты КНР. В СОАР действует собственная «малая конституция» в виде его Основного закона. Все действующие в Гонконге акты правотворчества должны соответствовать закрепленным в нем положениям. При этом право толкования Основного закона принадлежит лишь ПК ВСНП, что, по сути, означает тотальный контроль Пекина над правотворческой деятельностью органов власти Сянгана. Происходит процесс *«локализации права»*, означающий приспособление законов Гонконга к требованиям Центра в виде соответствия их Основному закону СОАР. В случае объявления ПК ВСНП военного либо чрезвычайного положения в Гонконге Пекин вправе издать указ о введении в действие в СОАР общегосударственных законов, что способно полностью изменить правовой облик региона.

2 Правовая система Аомэня (Макао)

Макао (по-китайски Аомэнь), бывшая колония Португалии. 20 декабря 1999 г. была возвращена под юрисдикцию КНР. *Официальное название – Аомэньский Особый Административный Район* (далее – АОАР).

Основным документом, положенным в основу возвращения Макао (Аомэня) под китайскую юрисдикцию и определяющим специфику его правовой системы, является *Совместная декларация между Правительством КНР и Правительством Португалии по вопросу Аомэня*, заключенная в 1987 г. Вместе с Совместной декларацией было подписано два Приложения, раскрывающие подробности мероприятий по возвращению Макао в «лоно Родины».

Основные положения Совместной декларации между Правительством КНР и Правительством Португалии по вопросу Аомэня сводятся к восстановлению суверенитета КНР над Макао и созданию Аомэньского Особого Административного Района, непосредственно подчиненного Центральному народному правительству. АОАР предоставляются права «автономии высокой степени» на осуществление самостоятельной законодательной, исполнительной и судебной власти, выдачу въездных и выездных виз, на сохранение статуса порто-франко, на осуществление самостоятельной налоговой, финансовой и валютной политики. Из компетенции АОАР исключаются внешняя политика и оборона.

Основной закон Особого Административного Района Аомэнь был принят на 1-й сессии ВСНП 8-го созыва 31 марта 1993 г. Состоит из Введения, 9 глав, 145 статей и 3 Приложений.

Во Введении отмечается: «Аомэнь...с древних времен является территорией Китая; с середины XVI века постепенно был захвачен Португалией. 13 апреля 1987 г. правительствами двух стран – Китая и Португалии было подписано совместное заявление по вопросу об Аомэне, подтвердив, что Правительство Китайской Народной Республики с 20 декабря 1999 г. восстанавливает суверенитет в отношении Аомэня, и тем самым сбываются давние общие чаяния китайского народа на его возвращение». Важным является то, что государство в соответствии с курсом «одно государство – два строя» решило не распространять на

ОАР Аомэнь социалистический строй и соответствующие политические установки.

В соответствии с Главой 1 «Общие положения» Основного закона АОАР провозглашается неотъемлемой частью КНР и наделяется правами высокой степени автономии. В АОАР «не устанавливается социалистический строй и не проводится социалистическая политика, сохраняется прежний капиталистический строй и образ жизни в течение 50 лет без изменений». АОАР сохраняет права частной собственности и «...ранее действовавшие законы, декреты, административно-правовые установления и иные документы нормативного характера», за исключением противоречащих Основному закону или подлежащих пересмотру законодательными органами Аомэня. Все принимаемые в АОАР нормативно-правовые документы должны соответствовать положениям Основного закона. В органах государственной власти АОАР *португальский и китайский языки признаются официальными.*

Правовая система Макао включает в себя правовую традицию *романо-германского (континентального) права*, сформированного под влиянием Португалии, *традиционное право Китая* с примесью элементов права соседнего Гонконга и принятого внутри территории *собственного законодательства*. Особенно сильно португальское влияние в гражданско-правовой сфере. Таким образом, основу правовой системы АОАР составляют статуты, а не судебные прецеденты, как в Гонконге.

В соответствии с ч. 2 ст. 18, общенациональные законы КНР не действуют на территории АОАР, за исключением приведенных в Приложении 3 (закон КНР «О гражданстве», закон КНР «О территориальных водах и прилегающих к ним районах», Положение «О консульских привилегиях и иммунитетах» и некоторые другие). Перечень открытый и может быть дополнен ПК ВСНП. В случае объявления на территории Макао военного либо чрезвычайного положения Центральное народное правительство, как и в Сянгане, может издать указ о введении необходимых общенациональных законов.

Очевидно, что власти Китая при решении вопроса интеграции Макао в правовую систему КНР применили схему, которая была использована при возвращении Гонконга в «лоно Родины».

Структура органов власти во многом повторяет гонконгскую. Право на толкование положений Основного закона АОАР, согласно Главе 8 («Толкование настоящего закона и внесение поправок»), как и в Гонконге, принадлежит ПК ВСНП. Он же правомочен вносить в «малую конституцию Аомэня» изменения.

Краткий анализ конституций Гонконга и Макао позволяет сделать следующие выводы. Содержанию Основного закона АОАР и Основного закона СОАР свойственны *общие черты*, позволяющие говорить о практически полной идентичности закрепленных в них положений:

обе «малые конституции» основаны на теории Дэн Сяопина «одно государство – две системы»;

оба документа содержат нормы о неприменении на территории Гонконга и Макао социалистического строя и социалистической политики, сохранении капиталистического строя и образа жизни, что не будет изменено в течение 50 лет после их возвращения под юрисдикцию КНР;

обоим особым административным районам предоставлены права «широкой автономии», предусматривающие свободу при осуществлении законодательной, исполнительной, судебной власти (за исключением права на ведение внешнеполитической деятельности и обороны);

в обоих ОАР созданы суды окончательной инстанции, решения которых не могут быть обжалованы за пределами их территорий;

право на изменение Основных законов принадлежит только ВСНП, право на толкование закрепленных в них положений – ПК ВСНП;

центральным элементом политической системы обоих ОАР выступает административная власть, возглавляемая главой администрации, избираемым местными жителями и утверждаемым Центральным народным правительством КНР;

В обоих ОАР закрепляется защита Основным законом прав частной собственности и сохраняется независимость налоговой, денежной, финансовой политики, статус порто-франко с особым таможенным режимом;

жителям обоих ОАР предоставлены широкие права и свободы, режим которых более либерален, чем в континентальном Китае;

структура обоих «малых Конституций» идентична.

Вместе с тем имеют место некоторые существенные *отличия* Основного закона АОАР и Основного закона СОАР:

в Основном законе АОАР, несмотря на отнесение обороны в ведение Пекина, нет упоминания о статусе Вооруженных сил КНР на территории Макао (хотя соответствующий закон об этом был принят и воинский контингент введен);

в Основном законе АОАР нет упоминания об использовании в правовой системе АОАР прецедентного права, поскольку она относится к романо-германской правовой семье;

в статье 15 Основного закона АОАР устанавливается, что главный прокурор Макао назначается и отстраняется от должности Центральным народным правительством КНР. В Основном законе СОАР такой нормы нет. В Гонконге прокуратура относится к административной сфере, ее работники назначаются главой администрации. Исторически главные судьи и прокуроры командировались в Макао из португальского Лиссабона, именно поэтому Основной закон АОАР оставил норму об утверждении их кандидатур из Центра;

согласно ст. 42 Основного закона АОАР, права и интересы жителей Макао португальского происхождения охраняются законом, их обычаи и культурные традиции уважаются. Таким образом, законодатель признает существование в регионе португальцев и их жизненного уклада. В Основном законе СОАР не содержится такого рода нормы по отношению к англичанам;

в соответствии с требованиями ст. 46 Основного закона АОАР главой администрации может стать китайский гражданин из постоянных жителей Макао, достигший 40-летнего возраста и непрерывно проживающий в нем не менее 20

лет. Законодатель исключил наличествующее в Основном законе СОАР требование к кандидату на должность главы администрации, не дающее права на проживание за границей. Однако ст. 49 Основного закона АОАР запрещает уже избранному главе администрации проживать за границей;

Основной закон АОАР в ст. 63 «Важнейшие должностные лица» не содержит требования о недопустимости постоянного проживания высших чиновников Макао за границей. В отличие от АОАР, ст. 61 Основного закона СОАР гласит: «Важнейшие должностные лица Сянганского особого административного района назначаются из китайских граждан, постоянных жителей Сянганского особого административного района, постоянно проживающих в Сянгане не менее 15 лет и не имеющих права постоянно проживать за границей»;

Основным законом АОАР в ст. 86 учреждаются административные суды, которые «являются судами, в компетенцию которых входит рассмотрение административных и налоговых жалоб». В Гонконге никогда не существовало административных судов. Нет их и в настоящее время.

3 Правовая система Китайской Республики (Тайваня)

Неповторимая специфика свойственна правовой системе Тайваня. Официальное название (не признаваемое КНР) – Китайская Республика на Тайване (далее – КР). Правовая система Тайваня воплотила правовые традиции древнего Китая, сохранив национальный дух китайского права. На ее формирование оказали влияние и западные правовые системы, в результате чего ее можно отнести к *романо-германской правовой семье с некоторыми элементами англосаксонского права*.

Законам Тайваня присущ высокий уровень юридической техники, четкость содержания изложенной нормы, отсутствие идеологических надстроечных формулировок. Многие действующие на Тайване законы приняты практически столетие назад. Хотя с течением времени в них были внесены необходимые изменения, они сохранили свою самобытность.

Тайвань – остров в Тихом океане, в 150 км от восточных берегов материкового Китая. Остров Тайвань стал известен европейцам в конце XVI века, когда

португальцы, пораженные красотой этих мест, назвали его «Формоза» («прекрасный»). Образованная в 1911 г. в результате Синхайской революции Китайская Республика после окончания Второй мировой войны распространила свою юрисдикцию на Тайвань и прилегающие острова. После завершения гражданской войны и образования 1 октября 1949 г. Коммунистической партией Китая нового государства – Китайской Народной Республики, власти Китайской Республики (партия Гоминьдан) бежали на остров Тайвань и продолжили там свою деятельность. На Тайвань в конце 1949 г. были эвакуированы центральные учреждения Китайской Республики, территория которой свелась к одной провинции и небольшой группе островов, оккупированных войсками Гоминьдана.

Китайская Республика на Тайване – не признанное большинством стран мира образование. После поражения в гражданской войне партия Гоминьдан увезла с собой на Тайвань не только научную и культурную элиту страны, некоторые ее исторические памятники и древние книги, но и конфуцианский дух, старую письменность и сохраненное законодательство. После исхода противников коммунистической власти на Тайвань *гоминьдановское законодательство* продолжает действовать до настоящего времени, выступая в качестве *фундамента правовой системы Китайской Республики*. КНР категорически не признает суверенитет КР, фиксируя этот факт в Преамбуле к действующей конституции: «Тайвань является частью священной территории Китайской Народной Республики. Выполнение великой задачи объединения отечества является нерушимым долгом всего китайского народа, включая наших соотечественников, живущих на Тайване».

Фундаментом правовой системы Тайваня выступает ее Основной закон – принятая высшим законодательным органом – Национальным собранием (упразднено в 2005 г.) 22 декабря 1946 г. в Нанкине *конституция Китайской Республики*. Она вступила в силу 25 декабря 1947 г., поэтому в литературе иногда носит название «Конституция 1947 г.» В разные годы в нее вносились изменения (1991 г., 1992 г., 1994 г., 1997 г., 1999 г., 2000 г., 2005 г.).

Преамбула конституции Китайской Республики, по сравнению с большой Преамбулой к действующей конституции КНР 1982 г., состоит из одной фразы, закрепляющей обязанность всех граждан «постоянно и неукоснительно» ее соблюдать.

Согласно содержащимся в Конституции положениям, «Китайская Республика построена на основе «трех народных принципов» и представляет демократическую республику народа, управляемую народом и для народа» (ст. 1). «Три народных принципа» являются политико-правовой доктриной, сформулированной основателем партии Гоминьдан Сунь Ятсеном (1866-1925 гг.). Они включают в себя принципы национализма, народовластия и народного благосостояния.

На Тайване действует *уникальная система разделения властей*, предполагающая взаимодействие между *законодательной, исполнительной, судебной, контрольной и экзаменационной (селективной)* ветвями государственной власти. Каждая из них осуществляется отраслевой палатой (юанем). Разделение на пять ветвей власти истоками уходит в древнекитайскую философию, согласно которой в мире существует пять стихий, определяющих основные параметры мироздания. Таковыми являются вода, огонь, дерево, металл, земля. Металл как символ «справедливости» обозначает судебную власть; огонь как символ «ритуала» – законодательную; земля – символ «доверия» – административную; вода – «мудрость» – контрольную власть; дерево – «гуманность» – экзаменационную власть.

Согласно конституции, главой Китайской Республики и ее верховным главнокомандующим является *президент*. Выборы президента осуществляются раз в 4 года и проводятся в соответствии с законом «О выборах и отстранении президента и вице-президента» от 1998 г. с последующими изменениями. Статья 3 Закона определяет их характер – «всеобщие, равные, прямые». С 1996 г. Тайвань отверг американскую систему с коллегией выборщиков и перешел на избра-

ние президента и вице-президента прямым голосованием. Прямые выборы президента рекламируются на Тайване как доказательство возможности сочетать дальневосточные конфуцианские традиции с идеалами западной демократии.

К кандидату на пост президента конституция предъявляет требование наличия гражданства Тайваня и достижения 40-летнего возраста. Срок полномочий президента и вице-президента – 4 года (ранее – 6 лет) при возможном однократном переизбрании на второй срок.

Основные конституционные полномочия президента сводятся к изданию и обнародованию Указов, в том числе чрезвычайного характера, заключению международных договоров, решению вопросов войны и мира, объявлению и отмене в стране военного и чрезвычайного положения (только после одобрения и утверждения Законодательной палатой), объявлению амнистии, помилованию, назначению и увольнению гражданских и военных лиц, включая председателя Исполнительной палаты (с одобрения Законодательной палаты), министров правительства.

Высшим *исполнительным органом* Китайской Республики (правительство) является Административная палата. Структурная композиция Административной палаты (правительства) включает председателя (премьер) и его заместителей, министров, председателей комиссий и министров без портфеля.

Председатель Административной палаты (премьер) назначается президентом только после одобрения его кандидатуры Законодательной палатой. В свою очередь заместители председателя, министры, председатели комиссий, министры без портфелей назначаются президентом по представлению председателя Административной палаты.

Согласно тайваньской системе сдержек и противовесов, Административная палата *несет ответственность перед Законодательной палатой* (то есть правительство отвечает перед парламентом).

Законодательная палата является высшим *представительным органом* Китайской Республики на Тайване (однопалатный парламент). «Она осуществляет законодательную власть от имени народа». Свою деятельность тайваньский

парламент осуществляет во время сессий, работающих два раза в год (первая – в феврале-мае; вторая – в сентябре-декабре). По требованию президента либо 1/4 членов палата может собираться на чрезвычайные заседания.

Согласно внесенным в Конституцию в 1997 г. поправкам, общее число членов Законодательной палаты составляло 225 человек. Поправками 2004 г. была установлена численность депутатского корпуса 113 человек с одновременным увеличением срока их полномочий с 3 до 4 лет.

Полномочия Законодательной палаты сводятся к принятию и изменению законов, выдвижению инициативы об изменении Конституции и территории, рассмотрению бюджета и вопросов о введении военного положения, объявлении амнистии, войны, заключении международных договоров. Палата утверждает назначение председателя и заместителя председателя Палаты юстиции и верховных судей, председателя и заместителя председателя Палаты контроля и контролеров, а также главного аудитора, председателя и заместителя председателя Экзаменационной палаты, ее инспекторов, высших должностных лиц Административной палаты. К ведению Палаты относится объявление чрезвычайного положения, выражение вотума недоверия председателю Административной палаты, импичмент в отношении президента и вице-президента.

Правосудие на Тайване осуществляется *Палатой юстиции* – высшим судебным органом, который ведает гражданскими, уголовными, административными делами (включая дисциплинарные меры в отношении государственных служащих). Ее аналогов в правовых системах других государств не имеется. *Структура Палаты юстиции* представлена следующими компонентами: Верховный суд, суды высшей ступени, окружные суды, Административный суд, суды по делам несовершеннолетних.

Свою деятельность Палата юстиции осуществляет на основе закона «Об организации Палаты юстиции» от 1936 г. с последующими изменениями. Статьей 3 в составе Палаты юстиции учреждается Совет великих судей в количестве 15 человек. Ими могут стать выдающиеся судьи и прокуроры со стажем работы

не менее 15 лет, выдающиеся адвокаты со стажем работы не менее 25 лет, профессорско-преподавательский состав со стажем работы не менее 12 лет, судьи международных судов, авторитетные ученые в области компаративистики, ученые, работавшие в научных учреждениях в области публичного права. *Совет великих судей* – уникальный орган, не имеющий аналогов в правовых системах других государств мира. Он отвечает за правильное *толкование* действующего законодательства Тайваня. В результате внесенных в 1992 г. в конституцию поправок Совет великих судей, кроме полномочий по толкованию конституции и законов, получил в качестве конституционного трибунала право рассмотрения дел о роспуске политических партий.

Высшим государственным *экзаменационным органом*, отвечающим за проведение экзаменов, назначение на службу, регистрацию и аттестацию на должности, продвижение и перемещение по службе, поощрения, награждения и др., является *Экзаменационная палата*, состоящая из председателя, его заместителя и членов (всего 19 человек).

Кандидатуры членов Экзаменационной палаты представляются Президентом Законодательной палате и назначаются им на должность после ее одобрения. Срок полномочий – 6 лет. Фактически, Экзаменационная палата осуществляет руководство и надзор за гражданской службой. Отбор государственных служащих проводится на основании открытых конкурсных экзаменов. «Никто не может быть назначен на государственную должность без прохождения экзаменов» – главный принцип тайваньской государственной системы. В период экзаменов проводится проверка соответствия уровня подготовки государственных служащих требованиям, предъявляемым к занятию соответствующих должностей, и проверка соответствия требованиям, предъявляемым к представителям специальных профессий и инженерно-техническому персоналу. Тайваньские чиновники ежегодно проходят аттестацию, и их работа оценивается по достаточно строгим критериям.

Высшим *контрольным органом* в государстве является *Палата контроля*, которая осуществляет разрешительные полномочия, а также полномочия по

представленным на ее рассмотрение делам по порицанию и аудиту. Поправками в Конституцию в 1997 г. аннулировано право Палаты контроля инициировать процедуру импичмента президента и вице-президента, ставшее прерогативой Законодательной палаты. Срок полномочий Палаты контроля – 6 лет. Заседает ежемесячно. Ее высшие члены утверждаются Законодательной палатой по представлению президента.

Вопросы и задания для самоконтроля

Какие языки имеют статус государственных в Макао?

Какой нормативно-правовой акт является фундаментом правовой системы Тайваня?

На какой из государственных органов, согласно Конституции КР (Тайваня), возложена функция толкования конституции, законов и указов?

На какие категории подразделяется население СОАР (Гонконг)? В чем состоит их принципиальное отличие?

В чем заключается специфика правовой системы КР (Тайваня)?

Какой статус имеют Гонконг и Макао в системе административно-территориального устройства КНР?

Какому органу принадлежит функция толкования конституций Гонконга и Макао?

Какие принципы, зафиксированные в Конституции КР (Тайваня), положены в основу Китайской Республики? Кем они сформулированы? В чем состоит их суть?

В чем заключается уникальность системы разделения властей, действующей в КР (Тайване)?

Какие черты характеризуют законы Тайваня?

В течение какого временного интервала КНР не может менять правовые системы Гонконга и Макао, начиная с момента их возвращения в «лоно родины»?

Как называется высший представительный/законодательный орган Китайской Республики (Тайваня), каковы его структура и возложенные на него функции?

Ресурсы сети Интернет по правовой системе КНР на русском языке

Наименование ресурса	Краткая характеристика
Конституции государств (стран) мира http://worldconstitutions.ru/	Интернет-библиотека конституций Романа Пашкова. Содержит базу конституций стран мира на русском языке, в том числе конституции КНР, Гонконга, Макао, Тайваня. Основная часть переводов выполнена впервые
Законодательство Китая http://chinalawinfo.ru/constitutional_law	Сайт «Законодательство Китая» создан консалтинговой группой «Окно в Китай» с информационно-просветительскими и научными целями для формирования информационной базы данных законодательства КНР на русском языке

<p>Chinalaw.center https://chinalaw.center/</p>	<p>Сайт «Chinalaw.center/Законодательство Китая на русском языке» создан компанией SBF Group для перевода на русский язык законов КНР. На сайте размещены действующие законы в актуальной редакции. На сайте представлены разделы: конституционное право; гражданское право; предпринимательское право; трудовое право; процессуальное право; международные договоры. Переводы имеют неофициальный характер</p>
---	---

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	3-4
Тема 1. Характеристика правовой системы КНР	4-15
Тема 2. Конституционное право КНР.....	15-35
Тема 3. Уголовное право КНР.....	35-44
Тема 4. Административное право КНР.....	44-56
Тема 5. Гражданское право КНР.....	56-69
Тема 6. Правовые системы Сянгана (Гонконга), Аомэня (Макао), Китайской Республики (Тайваня).....	69-88
Ресурсы сети Интернет по правовой системе КНР на русском языке.....	89