

Министерство образования и науки Российской Федерации  
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
**АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ**  
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Юридический факультет  
Кафедра теории и истории государства и права  
Направление подготовки 40.04.01 - «Юриспруденция»  
Направленность (профиль) образовательной программы  
Теория и история государства и права, история правовых учений

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ

И.о.зав. кафедрой


 Е.Ю. Титлина

« 28 » июня 2021г.

**МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ**


на тему: Становление и развитие гражданского права в Китае (XX-XXI вв.)

Исполнитель  
студент группы 921ом

08.06.2021   
(подпись, дата)

У Сюйфэй

Руководитель  
доцент, канд.истор.наук

 19.06.2021  
(подпись, дата)

Н.В. Кононкова

Руководитель научного  
содержания программы  
магистратуры

 19.06.2021  
(подпись, дата)

Е.Ю.Куляскина

Нормоконтроль

07.06.2021   
(подпись, дата)

О.В.Громова

Рецензент

28.06.2021   
(подпись, дата)

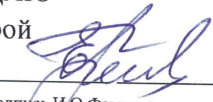
В.В.Вискулова

Благовещенск 2021

Министерство образования и науки Российской Федерации  
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
**АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ**  
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет Юридический факультет  
Кафедра Кафедра теории и истории государства и права

УТВЕРЖДАЮ  
Зав.кафедрой

  
подпись И.О.Фамилия  
« 25 » октября 2021 г.

**ЗАДАНИЕ**

К выпускной квалификационной работе студента У Сюйфэй

1. Тема выпускной квалификационной работы: Становление и развитие гражданского права в Китае (XX- XXI вв.)

(утверждена приказом от 05.04.2021 № 658-уч.)

2. Срок сдачи студентом законченной работы (проекта) 25.05.2021 г.

3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе: 1) Ван Лимин. Ретроспектива и перспектива: сорок лет КНР гражданского законодательства // Юриспруденция. 2018. № 6. С. 34-49. 2) Вэнь Шиян. “Прошлая жизнь” и “нынешняя жизнь” построения системы гражданского кодекса Китая // Восточное право. 2020. № 4. С. 29-39. 3) Трощинский, П. В. Юридическая политика и законодательство Китайской Народной Республики периода реформ и открытости // Правоведение. 2019. № 2. С. 285-308.

4. Содержание выпускной квалификационной работы (перечень подлежащих разработке вопросов): 1) Становление гражданского права в Китае в I половине XX века. 2) Развитие гражданского права КНР во 2 половине XX – начале XXI веков. 3) Развитие институтов гражданского права КНР в XXI веке.

5. Перечень материалов приложения: (наличие чертежей, таблиц, графиков, схем, программных продуктов, иллюстративного материала и т.п.) нет

6. Консультанты по выпускной квалификационной работе (с указанием относящихся к ним разделов) нет

7. Дата выдачи задания 25.10.2019 г.

Руководитель выпускной квалификационной работы: Кононкова Нина Васильевна, доцент каф. теории и истории государства и права, канд.истор.наук, доцент

(фамилия, имя, отчество, должность, ученая степень, ученое звание)

Задание принял к исполнению (дата): 25.10.2019 г. У Сюйфэй

(подпись студента)

## РЕФЕРАТ

Выпускная квалификационная работа содержит 66 с., 30 источников.

### ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КИТАЯ, РЕФОРМА ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ, ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС КНР, ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО, ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ПРАВА, ЗАКОН О ВЕЩНЫХ ПРАВАХ, ПРАВО О СОБСТВЕННОСТИ

В работе исследованы эволюция и особенности гражданского права Китая в XX-XXI вв., и их влияние на разработку и становление Гражданского Кодекса КНР.

Цель работы заключается в определении места и роли гражданского права в правовой системе Китая и в выявление особенностей его формирования в XIX-XXI вв.

Объект исследования: факторы (события, процессы, общественные отношения), повлиявшие на развитие гражданского права Китая в XX-XXI вв.

Предмет исследований: нормативные правовые акты, регулировавшие гражданско-правовые отношения и принимаемые в Китае на разных этапах развития правовой системы.

## СОДЕРЖАНИЕ

Введение	6
1 Становление гражданского права в Китае в I половине XX века	9
1.1 Преобразование традиционного права Китая в конце правления династии Цин	9
1.1.1 Побудительная причина реформы правового системы в конце правления династии Цин	10
1.1.2 Процесс составления “Проекта гражданского кодекса империи Цин”	12
1.1.3 Содержание “Проекта гражданского кодекса империи Цин”	13
1.1.4 Проект гражданского права империи Цин считается началом современного гражданского права Китая	14
1.2 Развитие гражданского права в годы Китайской республики (1912-1949 гг.)	16
1.2.1 Гражданское право в период Временного республиканского правительства Китайской Республики	16
1.2.2 Гражданское право при Бэйянском правительстве Китайской Республики	17
1.2.3 Гражданский кодекс при национальном правительстве в Нанкине	19
2 Развитие гражданского права КНР во 2 половине XX – начале XXI веков	26
2.1 Гражданское право в системе права Китайской Народной Республики (1949-1977 гг.)	26
2.1.1 Первая попытка гражданского законодательства (1955-1962 гг.)	28
2.1.2 Вторая попытка гражданского законодательства (1963-1977 гг.)	31
2.2 Особенности формирования гражданского права КНР в период экономической реформы в конце XX- XXI вв.	32
2.2.1 Общие положения гражданского права КНР (1986-2020 гг.) открыли автономное развитие гражданского	

законодательства в Китае	34
2.2.2 Общая часть гражданского права КНР в переходный период (2017-2020 гг.)	39
2.2.3 Рождение Гражданского кодекса КНР	40
3 Развитие институтов гражданского права КНР в XXI веке	47
3.1 Особенности права собственности в гражданском законодательстве КНР	47
3.1.1 Законодательная модель системной структуры права собственности в Китае -- смешанная модель	47
3.1.2 Система реквизиции недвижимого имущества по необходимости	49
3.1.3 Добавленная Акцессия	50
3.2 Развитие обязательственного права КНР в XXI веке	53
3.2.1 Конструкция системы обязательственного права до принятия Гражданского Кодекса КНР	53
3.2.2 Общие положения раздела “Договор” Гражданского Кодекса КНР играет роль общих положений обязательственного права	54
3.2.3 Добровольная услуга и несправедливое обогащение	56
3.2.4 Относительная независимость раздела ГК об “ответственности за деликт”	58
Заключение	61
Библиографический список	64

## ВВЕДЕНИЕ

28 мая 2020 года третья сессия Всекитайского собрания народных представителей XIII рассмотрела и приняла Гражданский кодекс Китайской Народной Республики, который вступил в силу 1 января 2021 года. Это первый закон, названный "Кодексом" в законодательной истории КНР. Введение в действие Гражданского кодекса является важным событием в процессе всестороннего стимулирования управления государством на правовой основе в Китае, имеющим большое историческое и практическое значение.

Китай, это крупнейший сосед и важнейший торговый партнер России. Обе стороны имеют широкие связи во всех отраслях, и влияют друг на друга. Актуальность нашей темы заключается именно в том, что Гражданский Кодекс КНР вступил в силу совсем недавно, и является новой темой для изучения, знакомство с историей развития гражданского права Китая представляет собой старт изучения ГК КНР. Первоначальная гражданско-правовая система Китая была уникальна: она вобрала в себя элементы традиционного права, базирующегося главным образом на философии конфуцианства, романо-германской правовой семьи и советского права.

Развитие гражданского права в Китае включало несколько важных этапов.

Первый этап (1907-1949 вв.) - первоначальная трансплантация и практика. В этот период предпринимаются попытки создания законов, регулировавших торговые и экономические отношения: проект гражданского права империи Цин (1911 г.); проект гражданского права Китайской Республики, созданный в 1925-1926 гг. при Бэйянском правительстве; Гражданский Кодекс Китайской Республики, составленный в 1929-1933 гг. при Национальном правительстве в Нанкине. В этот период Гражданское право позволило правителям изменить свою концепцию права с "спасения страны" на "законотворчество для управления страной".

Второй этап (1949-1977 вв.) - создание гражданского права при отсутствии экономических и политических условий в 1949-1977 гг. В этот

период не существовало объективных условий для создания гражданского кодекса, и кодификация не была реализована.

Третий этап (1977 г. до сегодняшнего дня) - гражданское законодательство в условиях рыночной экономики в период экономической реформы в конце XX- начале XXI вв. Необходимость внутреннего развития страны и правового обеспечения рыночной экономики изменили статус гражданского права, привели к постепенному признанию гражданского права правящими кругами. Идет процесс его развития от принятия отдельных гражданско- правовых законов до создания единого гражданского Кодекса КНР. С 1911 года современное гражданское право прошло в Китае 110-летнюю эволюцию и практику, обеспечило незаменимые социально-исторические ресурсы для кодификации Гражданского кодекса Китайской Народной Республики.

Исторический метод в исследовании гражданского права одного государства позволит найти причины, по которым общественный строй принял ту, а не иную форму. Поэтому юрист должен обратиться к истории права, которая объяснит, как сложился существующий гражданско-правовой порядок, поможет лучше познать действующее право.

Цель диссертационного исследования заключается в определении места и роли гражданского права в правовой системе Китая, в выявлении особенностей его формирования в XX-XXI вв.

Задачи диссертационного исследования: изучение процесса становления гражданского права в Китае в 1 половине XX века; исследование истории развития гражданского права КНР во 2 половине XX - начало XXI веков; исследование развития институтов гражданского права XXI века.

Объект исследования: факторы (события, процессы, общественные отношения), повлиявшие на развитие гражданского права Китая в XX-XXI вв.

Предмет исследований: нормативные правовые акты, регулировавшие гражданско-правовые отношения и принимаемые в Китае на разных этапах развития правовой системы.

Исследованием различных вопросов развития гражданского права Китая занимаются многие российские ученые, такие как Анисимцев Н. В., Анохин А. А., Варавенко В. Е., Дудин П.Н., Ербахаев, Е. А., Трощинский, П. В. и т. д.

Подобную тему изучают китайские ученые, такие как Ван Лимин, Вэнь Шиян, Кон Фаньбинь, Ли Сяньдун, Хуан Юаньшенг и т. д., в том числе Вэн Шиян в статье “Прошлая жизнь и нынешняя жизнь построения системы гражданского кодекса Китая” рассмотрел вопросы развития системы гражданского права Китая.

Известный юрист и ученый, Ван Лимин в 2018 г. в своей статье “Ретроспектива и перспектива: сорок лет КНР гражданского законодательства” рассмотрел развитие гражданского законодательства Китая после реформы и открытости 1978 г., и сделал вывод, что основными достижениями гражданского законодательства за последние 40 лет являются формирование в основном полной гражданско-правовой системы, построение правовой системы, адаптированной к потребностям рыночной экономики, построение базовой системы гражданских прав и установление основных гражданских концепций.



# 1 СТАНОВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА В КИТАЕ В I ПОЛОВИНЕ XX ВЕКА

## 1.1 Преобразование традиционного права Китая в конце правления династии Цин

В 1840 г. началась китайско-британская опиумная война, и англичане попытались открыть двери Китая с помощью войны, чтобы основать колонии и зарубежные рынки. В 1842 г. правительство Цинской Империи потерпело поражение в войне, предложило провести мирные переговоры и подписало Нанкинский договор (南京条约) с Британией. В рамках Нанкинского договора Великобритания не только получила прямые выгоды от войны, такие как уступка территории и репарации, но и, что еще более важно, Великобритания воспользовалась этой возможностью требовать от правительства Цин открыть торговые порты, разрешить свободную торговлю и согласованные пошлины, которые разрушили национальный суверенитет Китая, и заставили правительство Цин отказаться от своей внешней политики "закрытых дверей" и постепенно открывать внешнюю торговлю, тем самым подорвав экономический суверенитет Китая и захватив огромные экономические выгоды. После Опиумной войны западные державы шли одна за другой в Китай. Феодалная система не могла бороться с капитализмом. После подписания Заключительного протокола 1901 г. (辛丑条约) правительство Цин оказалось на грани краха, и социальные противоречия обострились, что потребовало проведения всесторонней реформы для урегулирования кризиса.

Правовая реформа была необходимой частью ряда преобразований в конце правления династии Цин. Правительство Цин осознало, что юридическая концепция "единства ритуала и закона", которой китайское общество придерживалось уже тысячи лет, начинала давать сбои. "Благосклонное правление" и "моральное правление", за которые выступало конфуцианство, постепенно угасали под огнем индустриальной цивилизации. Традиционная концепция ритуала и права, сосредоточенная на патриархальной системе и

феодалной этике, столкнулась с насильственным воздействием западных правовой идеей равенства и свободы. Уложение Великой Цин (大清律例), это законы последней китайской династией, продолжая старинную традицию, содержали уголовное право, в которых даже нормы частного права содержали большое количество уголовных санкций. Большинство норм частного права в Китае этого времени не имели законодательное закрепление, а выражались в форме обычая. Гражданское судопроизводство не отличалось от уголовного судопроизводства. Государственное правосудие, основанное на законе, было в значительной степени заменено клановым и внутридереженским правосудием.

1.1.1 Побудительная причина реформы правового системы в конце правления династии Цин

В 1843 г. Великобритания установила систему консульской юрисдикции в Китае на основании Хумэньского договора (虎门条约) о пяти свободных портах, т.е. под предлогом того, что китайские законы были варварскими и отсталыми и необходимости защиты собственных эмигрантов, Великобритания захватила консульскую юрисдикцию в Китае, заставив правительство Цин заключить с ним ряд неравноправных договоров. Суть консульской юрисдикции заключается в том, что в случае возникновения спора между гражданином страны, с которой Китай заключил договор, и гражданином Китая рассмотрение дела и применимое право регулируются правом этого иностранного государства, за исключением юрисдикции китайских судебных органов в отношении своих граждан. В 1844 году Соединенные Штаты и Франция после подписания с правительством Цин, соответственно, Ваньсийского (望厦条约) и Уампоа договоров (黄埔条约) и приобрели консульскую юрисдикцию. В 1856 году началась Вторая Опиумная война, а сфера консульской юрисдикции была еще больше расширена двумя годами позже, когда правительство Цин подписало Тяньцзиньский договор (天津条约) с представителями Российской империи, США, Великобритании и Франции.

Поскольку державы укрывали собственных эмигрантов, судебные

процессы были несправедливыми и вызывали конфронтацию между китайским народом и иностранцами, что в значительной степени препятствовало порядку социального управления и вызывало сильное недовольство среди китайского народа.<sup>1</sup> К этому времени правительство Цин осознало, что отсталая правовая система не может удовлетворить потребности управления страной, особенно в отношении иностранных государств, традиционные законы бессильны. Кроме того, более глубокая причина состояла в том, что правительство Цин пыталось изменить свои собственные законы таким образом, чтобы они могли "приниматься в Китае и признаваться иностранцами" для удовлетворения требований западных держав и отмены их консульской юрисдикции. В 1902 г. представители империи Цин подписали с Великобританией договор о судоходстве (中英续议通商行船条约), в 12 статье которого указано, что Китай глубоко желает реформировать свои собственные законы с целью приведения их в соответствие с законами западных стран, и Великобритания готова оказать ему в этом содействие. Как только положение китайских законов и методы их применения и все связанные с ними вопросы будут должным образом установлены, Великобритания согласится отказаться от своей экстерриториальной юрисдикции. В 1903 г. правительством Цин были подписаны договоры о судоходстве с США, Японией и Португалией, в которых державы дали аналогичные обещания, что дало правительству Цин надежду на отмену консульской юрисдикции этих стран.

Не только иностранцы требовали от Китая введения западной правовой системы, но многие китайские политики также считали, что Запад силен благодаря отличному государственному устройству и правовой системе. Ученые, послы и гости, вернувшиеся из-за рубежа, стремились распространять западные право и культуру. По возвращении из учебы большое количество иностранных студентов, таких как Юн Хан (容闳), У Тинфан (伍廷芳) и Янь Фу (严复), переводили книги по западному праву и занимались изучением

---

<sup>1</sup> Ли Гуйлян. Правовая система и юриспруденция в современном Китае. М., 2002. С. 39. Оригинальный текст: 李贵连. 近代中国法制与法学. М., 2002. С. 39.

иностранной юриспруденции, а также эффективно распространяли концепцию западного права. Послы, такие как Гуо Сонгтао (郭嵩焘) и Хуан Цзуньсянь (黄遵宪), еще более активно выступали за изменение и дополнение законов, тем самым напрямую и сильно влияя на законодательные решения в верхних государственных эшелонах. По их мнению, только следуя примеру западных стран в принятии кодексов, Китай сможет вырваться из своей отсталости.

### 1.1.2 Процесс составления “Проекта гражданского кодекса империи Цин”

В апреле 1907 г. Министерство гражданских дел (民政部) в соответствии с "Подготовительным конституционным законом" (预备立宪) обратилось с просьбой установить гражданское право и официально приступило к составлению Проекта гражданского права империи Цин. 5 мая 1907 г., Шэнь Цзябэнь (沈家本), Юй Ляньсань (俞廉三), Ин Жуй (英瑞) назначенные в комиссию по пересмотру законов, приступили к разработке гражданского, торгового, гражданского процессуального и уголовно-процессуального кодексов. По предложению Шэня, правительство Цин наняло японских юристов, таких как Мацуока Ёсимаса (松冈义正) и Шида Котаро (志田钾太郎), в качестве консультантов для участия в разработке гражданского права. Ёсимаса Мацуока принял Гражданский кодекс Германии и Гражданский кодекс Японии как примеры, разработал первые три раздела Гражданского кодекса, а именно раздел "Общие положения", раздел "Обязательственное право" и "Вещное право", опираясь при этом на новейшие теоретические доктрины и законодательные достижения системы гражданского права.<sup>2</sup> В результате компромисса между юриспруденцией и ритуалами, разделы “Брак” и “Наследство” следуют старым законам и придерживаются традиционных китайских "народных ритуалов". В декабре 1910 года Проект гражданского кодекса империи Цин (大清民律草案) был завершен и представлен

---

<sup>2</sup> Ли Сяньдун. Переход от Великого Циня уложения к Гражданскому кодексу Китайской Республики - обсуждение об присущей систематичной открытости гражданского права в древнем Китае. М., 2003. С. 133. Оригинальный текст: 李显冬. 从《大清律例》到《民国民法典》的转型-兼论中同古代固有民法的开放性体系. М., 2003. С. 133.

императорскому двору.<sup>3</sup>

В этот период экономика Китая постепенно развивалась, в промышленное производство в больших объемах был инвестирован внутренний и иностранный капитал, резко возросли объемы торговли товарами, а товарная экономика развивалась беспрецедентно высокими темпами.<sup>4</sup> Для обеспечения упорядоченного осуществления деятельности коммерческих организаций правительство Цин ускорило темпы развития коммерческого законодательства, приняв и обнародовав начиная с 1903 года такие коммерческие юридические документы, как Общие положения о торговле (商人通则), Закон о компаниях (公司律), Положение о порядке регистрации компаний (公司注册试办章程) и Закон о банкротстве (破产率). В 1908 г. отдел по разработке законов нанял японского юриста Шида Котаро для составления Проекта коммерческого права империи Цин (大清商律草案), который был составлен в двух частях: "Общие положения" и "Коммерческая фирма". В 1910 году Министерство сельского хозяйства, промышленности и торговли (农工商部) составило коммерческое право империи Цин (大清商律). Учитывая, что коммерческая деятельность отличалась от гражданской, Шень установил отдельно коммерческое и гражданское право, а не была принята форма единого коммерческого и гражданского права.

### 1.1.3 Содержание "Проекта гражданского кодекса империи Цин"

Конкретные руководящие принципы Проекта гражданского права состояли из четырех пунктов, а именно: "сосредоточиться на наиболее распространенном праве в мире"; "создать новое и точное право"; "искать наиболее подходящее право для Китая"; и "искать наиболее выгодное право для улучшения и совершенствования". Структура кодекса построена по образцу системы гражданского права западноевропейских стран и разделена на пять

---

<sup>3</sup> Дудин П. Н., Цыреторов А. И. Становление гражданского права Китая в 1912–1929 гг. (предкодификационный период) // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2019. № 5. С. 237–253.

<sup>4</sup> Ни Джиахуа. Описание современной истории Китая. М., 2011. С. 100. Оригинальный текст: 聂家华. 中国近代史纲. М., 2011. С. 100.

разделов, а именно: "Общие положения", "Обязательственное право", "Имущественное право", "Родство", "Наследство". Кодекс содержал всего 36 подразделов, 1569 статей. В разделе "Общие положения" были изложены основные принципы и порядок гражданского права, включая принцип добросовестности, правоспособности, дееспособности, вменяемости и прав личности, систему юридического лица, концепцию вещей и срок давности. В разделе "Обязательственное право" предусмотрена защита интересов кредиторов, при этом установлен принцип свободы договора. В разделе "Вещное право" предусмотрены защита частной собственности владельца и защита земельной системы. Раздел "Родство" предусматривал продолжение традиционной патриархальной системы и ссылался на содержание старого Уложения Великой династии Цин о домашнем браке, который предусматривал родительскую власть и подтверждал различие между линиями родной и боковой. Раздел о "Наследстве" предусматривал наследование клана и конкретные условия, при которых жены и дочери могут получить право на наследование.

1.1.4 Проект гражданского права империи Цин считается началом современного гражданского права Китая

Во-первых, с точки зрения законодательной техники, "проект гражданского права" впервые предусматривал основные нормы гражданской жизни в виде кодификации, являясь началом в кодификации гражданского права Китая. "Единство всех законов и неотличимость уголовного права от гражданского" было отличительной чертой кодификации древнекитайского права, которая привела к существованию кодекса в древности, но нормы гражданского права в нем не занимали важного места. Кроме того, феодальные правители традиционно проводили политику "доминирования уголовного права над гражданским", и в целях поддержания национальной стабильности и единства, правители неизменно делали борьбу с преступностью основной функцией государственного права, уделяя при этом мало внимания законам, регулирующим гражданские отношения для разрешения гражданских споров.

Первый в истории Китая проект гражданского кодекса был разработан по образцу Гражданского кодекса Германии. При его разработке полностью отказались от старинного законодательного принципа "единства гражданского и уголовного права", тем самым направив развитие гражданского права на основе научности и систематизации. Был установлен новый статус гражданского права как самостоятельного отраслевого права.

Во-вторых, Проект гражданского кодекса империи Цин установил основные принципы современного гражданского права и совершил прорыв в философии права. Современная Европа пережила три крупных интеллектуально-освободительных движения, а именно Ренессанс, Реформацию и Просвещение, общей чертой которых является утверждение ценности человека как социального субъекта. Проект гражданского права в определенной степени нарушил безразличие феодальной самодержавия к индивидуальной личности и придерживался духа современной системы гражданского права, четко оговорив все три эти принципа.

В-третьих, приняв некоторые передовые системы немецкого и японского гражданского права, китайское гражданское право начало сближаться с международными стандартами. Правовая система китайского феодального общества в основном находилась под господством могущественной китайской традиционной правовой системы, и та система формировалась и развивалась спонтанно, не испытывая влияние правовой системы других стран. Хотя китайская правовая система оказывала влияние на все страны Восточной Азии, она никогда не выходила за рамки конфуцианского культурного круга. Характерная для китайской правовой системы замкнутость и консерватизм препятствовали обмену и общению с другими правовыми системами мира.<sup>5</sup> Лишь с внедрением западной правовой мысли в конце правления династии Цин правовая система Китая начала устанавливать связи с системой гражданского права других стран. Первые три части проекта гражданского кодекса были

---

<sup>5</sup> Чжан Цзиньфань. Сборник исследований китайской правовой системы. М., 2010. С. 112. Оригинальный текст: 张晋藩. 中华法系研究论集. М., 2010. С. 112.

разработаны с помощью японских ученых и включили в себя множество теорий и систем германского и японского гражданского права. Раздел “Общие положения” предусматривали регламентацию таких институтов как предметы, вещи, правовые акты, сроки и даты, а также срок давности. Раздел “Обязательственное право” предусматривало общие нормы долгового права, различные договоры, облигации, добровольную услугу, неосновательное обогащение и деликты. Раздел “Вещное право” предусматривал общие нормы имущества, собственности, земельных прав, прав на вечную аренду, сервитутов и обеспечительных прав. Проект гражданского кодекса не только соответствовал национальным законам Германии и Японии, но и взял конкретную систему непосредственно из гражданских кодексов таких стран, как Германия, Япония и Швейцария. С тех пор китайское гражданское право было интегрировано в рамки теории гражданского права и начало сближаться с миром.

10-го октября 1911 г. началась Синхайская революция, вскоре охватившая весь Китай. 12-го февраля 1912 г. император отрекся от престола, и династия Цин прекратила свое существование. Проект гражданского кодекса империи Цин, составленный в сентябре 1911 г., не успел вступить в силу, но он был первой в истории Китая попыткой установить современное гражданское право, построить более полную систему норм, регулирующих жизнь граждан, опираясь при этом на соответствующие принципы, нормы и понятия гражданского права. Как по содержанию, так и по форме, проект гражданского кодекса в основном соответствовал кодификациям стран романо-германской правовой системы. Он стал началом модернизации китайского гражданского права.

## **1.2 Развитие гражданского права в годы Китайской республики (1912-1949 гг.)**

1.2.1 Гражданское право в период Временного республиканского правительства Китайской Республики

Синхайская революция в 1911 г. завершила 2000-летнее правление



феодальной монархии в Китае. Временное правительство Китайской Республики во главе с Временным президентом Сунь Ятсен (孙中山) было учреждено в Нанкине 1 января 1912 года. Оно существовало всего три месяца, но в этот непродолжительный период гражданско-правовая система Китая продолжала активно развиваться в направлении, заданном в последние годы правления династии Цин. Были декларированы “Временная конституция Китайской Республики” (中华民国临时约法), которая носила характер буржуазной республиканской конституции, и многие законы и декреты, направленные на укрепление демократического республиканского строя, гарантирование прав человека, развитие капитализма и устранение феодальных пороков. Можно сказать, что основные принятые законы касались гражданского права, таких как развитие капитализма и оживление промышленности; конфискация имущества правительства Цин и его чиновников; защита частной собственности народа. Однако многие из декретов, составленных и обнародованных в этот исторический период, не были реализованы в истинном смысле, поскольку милитаристы бэйянской клики пришли к власти в Китайской Республике.

### 1.2.2 Гражданское право при Бэйянском правительстве Китайской Республики

С 1914 г. Бэйянское правительство (北洋政府) начало работу по кодификации Гражданского кодекса на основе “Проекта гражданского права империи Цин”. В 1918 г. Общество кодификации и исследования законов было переименовано в Отдел по переработке права, который отвечал за разработку различных законов, в том числе Гражданского кодекса.<sup>6</sup> Вашингтонская конференция 1922 года ускорила процесс кодификации Проекта гражданского права Китайской Республики. На конференции китайские делегаты вновь требовали об отмене консульской юрисдикции. Это не первый раз, когда китайцы выдвигали такое требование. После окончания Опиумной войны и

---

<sup>6</sup> Се Чжэньминь. Законодательная история Китайской Республики (Часть 2). М., 2000. С. 747. Оригинальный текст: 谢振民. 中华民国立法史 (下册). М., 2000. С. 747.

подписания Нанкинского договора, 20 держав приобрели консульскую юрисдикцию в Китае.<sup>7</sup> Консульская юрисдикция серьезно подорвала судебное право Китая и даже его суверенитет. Улучшение современной правовой системы Китая считалось необходимой предпосылкой отказа зарубежных стран от этого права.

В результате Отдел по переработке права активизировала свою работу, и в 1925 году были обнародованы такие разделы проекта Гражданского права Китайской Республики как “Общие положения”, “Обязательственное право” и “Вещное право”. В 1926 году завершилась работа над вторым или третьим проектом разделов “Родство” “Общие положения”, “Обязательственное право”, “Вещное право”, “Наследство”. Таким образом, была завершена работа над проектом Гражданского кодекса Китайской Республики. В то же время были введены в действие единые гражданские законы, такие как “Порядок по залогу недвижимости” (清理不动产典当办法), “Правила регистрации недвижимости” (不动产登记条例), “Правила заключения сделок” (验契条例), “Закон о лесах” (森林法) и “Правила о полезных ископаемых” (矿产条例).

Проект Гражданского кодекса состоял из 1420 статей, разделенных на пять разделов: Раздел I, “Общие положения”, состоял из пяти подразделов, в том числе “Лица”, “Вещи”, “Расчет сроков”, “Истечение” и “правовые акты”; Раздел II, “Долги”, состоял из четырех подразделов, в том числе “Общие положения”, “Реклама наград”, “Добровольная услуга” и “Договоры”; Раздел III, “Вещное право”, состоит из девяти подразделов, в том числе “Общие положения”, “Права на землю”, “Собственность”, “Вечная наследственная аренда”, “Сервитут”, “Ипотека”, “Владение” и “Залог”; Раздел IV, “Наследство”, состоял из семи подразделов, в том числе “Общие положения”, “Семейные отношения”, “Родство”, “Брак”, “Долг воспитания” и “Опека”; Раздел V “Наследство” и состоит из семи подразделов, включая “Общие положения”, “Наследование”, “Наследование предков”, “Специальное резервное имущество”,

---

<sup>7</sup> Ван Тия. Сборник ветхозаветных глав в Китае и за рубежом (Часть 1). М., 2019. С. 36-38. Оригинальный текст: 王铁崖. 中外旧约章汇编 (第1册). М., 2019. С. 36-38.

“Медицинскую волю” и “Права наследника или кредитора”.

Хотя в текстовом выражении правовая система Бэйянского правительства была в основном полной, большинство вышеупомянутых правовых положений в действительности не было реализовано из-за того, что Бэйянское правительство, являясь военной диктатурой, допускало вмешательство военачальников в реализацию законов, а также из-за частой смены властей. Правовая система была относительно полной, но влияние правовой системы на общество было очень слабым, и это очень отчетливо проявилось во время правления Бэйянского правительства. В 1924 году, Национальная революционная армия (国民革命军) под руководством партии Гоминьдана (国民党) победила милитаристскую бэйянскую клику и было сформировано Национальное правительство в Нанкине (南京国民政府). Многие законы, принятые Бэйянским правительством, были отменены, однако правовая система Бэйянского правительства заложила основу правовой системы национального правительства.

### 1.2.3 Гражданский кодекс при национальном правительстве в Нанкине

Гражданский кодекс Китайской Республики (中华民法) был составлен при Национальном правительстве в Нанкине и опубликован отдельными частями в период 1929-1930 годов. Это был также первый официальный гражданский кодекс в истории современного китайского права, принятый девятнадцать лет спустя после Проекта гражданского кодекса империи Цин и четыре года спустя после Проекта гражданского права Китайской Республики, который был завершен в 1926 году.

26 января 1929 года Девятая сессия Законодательного Юаня (立法院) Национального правительства постановила: "По мере того, как начинается период политики наставления, должны быть установлены все виды законов и постановлений, и приоритет должен отдаваться разработке пяти видов законов: гражданского права, торгового права, земельного права, права автономии и трудового права". 29 января 1929 года Законодательный Юань назначил Фу

Бинчана (傅秉常), Цзяо Итана (焦易堂), Ши Шанькуана (史尚宽), Чжэн Юйсю (郑毓秀), Линь Биня (林彬) и других законодателей для формирования комитета по гражданскому праву, назначил француза Жоржа Паду (Georges Radoux), Ван Чунхуэя (王宠惠), председателя Судебного инстанции Юаня, и Дай Чуаньсяня (戴传贤), председателя экзаменационной Юаня, в качестве советников, назначил Ху Чанцина (胡长清) писателем, а Хэ Чун (何崇) - секретарем, а также приступил к разработке общих положений гражданского права. Вскоре Комитет по разработке гражданского законодательства приступил к составлению проекта Общих положений, который был доработан и принят Законодательным Юанем в третьем чтении, опубликован 23 мая и вступил в силу 10 октября 1929 года. Структура Гражданского кодекса Китая : Раздел I, “Общие положения”, состоит из 7 подразделов: “Законы”, “Лица”, “Правовые акты”, “Даты” и “Периоды”, “Срок давности” и “Осуществление прав”; Раздел II, “Долги”, состоит из 2 подразделов: “Общие положения” и “Различные облигации”; Раздел III, “Вещное право”, состоит из 7 подразделов: “Общие положения”, “Собственность”, “Земельные права”, “Вечная наследственная аренда”, “Сервитут”, “Залог”, “Ипотека”, “Право удержания” и “Владение”; Раздел IV, “Родство”, состоит из 7 подразделов: “Общие положения”, “Брак”, “Родители и дети”, “Опека”, “Содержание”, “Семья” и “Конференция Родственников”. Раздел V, “Наследство”, разделен на три раздела: “Наследование”, “Наследство”, “Завет” и т.д. Кодекс состоит из 29 подразделов в 5 разделах, содержащих 1225 статей, и является первым в истории Китая официально принятым гражданским кодексом.

Особенность Гражданского кодекса Китайской республики заключались в том, что впервые была создана единственная система гражданского и коммерческого прав.

Несмотря на то, что реформирование законодательства в конце периода правления династии Цин изначально сформировало в Китае традицию разделения гражданского и коммерческого права, и несмотря на различные

дебаты в внутри страны и за рубежом по вопросу целесообразности такого деления, Национальное правительство создало систему "единства гражданского и коммерческого права". Эта система была первой в столетней истории гражданского кодекса Китая. При разработке проекта гражданского кодекса председатель Ху Ханмин (胡汉民) и заместитель председателя Линь Сен (林森) из Законодательного Юаня предложили составить единый гражданский и коммерческий кодекс. В нем также были названы восемь причин единой унификации гражданского и торгового права: во-первых, необходимость единого гражданского и коммерческого кодекса в связи с историческими традициями; во-вторых, необходимость единого гражданского и коммерческого кодексов в связи с социальным прогрессом; в-третьих, необходимость единого гражданского и коммерческого кодекса в связи с международным общением; в-четвертых, необходимость единого гражданского и коммерческого кодекса в связи с законодательными тенденциями других стран; в-пятых, необходимость единого гражданского и коммерческого кодекса в связи с обеспечением равенства народа; в-шестых, необходимость единого гражданского и коммерческого кодекса в связи с кодификационными стандартами; в-седьмых, необходимость единого гражданского и коммерческого кодексов в связи с кодификационным стилем; и, в-восьмых, необходимость единого гражданского и коммерческого кодекса в связи с взаимосвязью между торговым и гражданским правом.<sup>8</sup> С учетом этих восьми причин, возник единый гражданский и коммерческий кодекс.

В системе "единого гражданского и коммерческого права" в центре находился Гражданский кодекс Китайской Республики, и в его содержание из "Общих положений" коммерческого права были включены только "Директоры" и "Агенты", из "Коммерческих актов" были включены "Перекрестные расчеты", "Брокер", "Склады", "Поставка" и "Договорная поставка". Коммерческое право рассматривалось как специальная часть гражданского права, а принципы

---

<sup>8</sup> Чжэн Юйбо. Общие гражданско-правовые положения. М., 1998. С. 15. Оригинальный текст: 郑玉波. 民法总则. М., 1998. С. 15.

гражданского права считались принципами коммерческого права. Коммерческое право в основном состояло из корпоративного права, вексельного права, морского права и страхового права. Национальное правительство вопреки традиции приняло Гражданское право Китайской Республики с элементами коммерческого права, что соответствовало тогдашней тенденции гражданского права.

Новый гражданский кодекс был социально ориентированным законом. С точки зрения основной ценности гражданского права, индивидуализм в законе ослаблялся, общественные интересы ставились на первое место, и налагались определенные ограничения на частную собственность, свободу договора, наследования. В кодексе было обращено внимание на принцип юридического равенства субъектов правоотношений.

Статья 148 Гражданского кодекса Китайской Республики предусматривала, что "права не могут осуществляться с целью ущерба другим лицам", что является общим ограничением, т.е. устанавливался запрет на злоупотребление правом. Статья 765 предусматривала, что "собственник может свободно пользоваться, получать прибыль, распоряжаться своей собственностью и исключать вмешательство других в пределах закона", а статья 773 гласила, что " При отсутствии ограничения по указам, право собственности на землю должно осуществляться в объеме интересов. Если вмешательство других лиц не препятствует осуществлять право собственности на землю, то вмешательство не может быть исключено." Это указывает на то, что собственник обязан терпимо относиться к вмешательству со стороны других лиц в осуществление своей собственности, чтобы позволить ему выполнять свои социальные обязанности. Статья 792 гласит: "Собственник земли разрешает владельцу соседней земли пользоваться своей землей, если ему необходимо построить или отремонтировать здания на его границах или вблизи них, но он может претендовать на вознаграждение, если в результате этого ему будет нанесен ущерб"; а статья 794 гласит: "Собственник земли не должен при раскопках или застройке своей земли препятствовать

осуществлению права собственности на соседнюю землю. Строительство не должно приводить к сотрясению фундамента прилегающей земли или возникновению опасности, а также к повреждению ими рабочих мест на прилегающей земле". Они также отражают дух ограничения ответственности.

Юридическое равенство, предусмотренное и отраженное в Гражданском праве Китайской Республики, включало в себя не только равенство между мужчинами и женщинами, но и равенство между нанимателями и наемными работниками, равенство между должниками и кредиторами, равенство между арендаторами и арендодателями. Одновременно на основе формального равенства в большей степени привержена стремлению к достижению фактического равенства, особенно в форме особой поддержки слабых, с тем чтобы они находились наравне с сильными в обществе.

В 1920-е и 1930-е годы уровень экономического и социального развития Китая значительно отставал от западных стран, и в социализации права такой насущной необходимости не было. Принцип сосредоточения внимания на социальном благополучии и социальной ориентации был реализован в гражданском кодексе как для того, чтобы следовать тенденции гражданского права в западных странах того времени, так и для того, чтобы реализовать теорию Суньятсенизма (三民主义). Принятие национальным правительством социально-ориентированного гражданского кодекса номинально было направлено на ликвидацию зла индивидуального либерализма и сосредоточено на социальном благополучии. Но на самом деле это было предлогом, созданным для ограничения свободы и прав народа, а также для вмешательства государства в частные права, которые нельзя игнорировать.

Центральный комитет партии Гоминьдан обеспечил соответствие законов духу партии посредством партийной принадлежности к законодательному органу. Законодательные органы Национального правительства такие, как Центральная комиссия по правовым вопросам (中央法制委员会), управление по правовым вопросам (法制局) и Законодательный Юань (立法院), ни один из членов которых не был избран путем голосования, были назначены

Центральным исполнительным комитетом Гоминьдана и осуществляли законодательное право под руководством Центральной политической конференции. Национальное правительство посвятило большую часть своей политической основы и высших правоведов кодификации гражданского кодекса, что является беспрецедентным в современной законодательной истории Китая. Они являлись либо высокопоставленными партийными и политическими должностными лицами, такими как Председатель Национального правительства Чжанг Кай-шик (蒋介石), который участвовал в разработке "Принципов законодательства об обязательном праве гражданского кодекса" и оставил свою подпись на подтверждение.<sup>9</sup> Или же он был юристом, обладающим глубокими теоретическими знаниями и высоким уровнем образования, как, например, Ши Шанкуань (史尚宽), который отвечал за "юридические материалы немецкого, французского и японского языков" во время разработки кодекса.<sup>10</sup> Сотрудничество между правоведами и правительством основывалось на "вере в Суньятсенизм" и идеале "Держава правовой системы". Они считали, что национальное правительство, придерживающееся Суньятсенизма, может способствовать быстрому развитию китайского общества и что составление гражданского законодательства является образцом идеального дела и создания условий для жизни народа. В результате законотворцы со страстным энтузиазмом завершили составление гражданского кодекса. Правительство активно содействовало процессу разработки гражданского кодекса, с тем чтобы его можно было быстро и в кратчайшие сроки ввести в действие.

Авторитарная власть порождает авторитарную законодательную систему. В рамках этой законодательной системы законодательные указания, законодательные принципы и законодатели определяются правительством и

---

<sup>9</sup> Сборник исторических материалов по разработке гражданского законодательства Китайской Республики (Часть 2). М., 1976. "Ценный исторический оригинал". Оригинальный текст: 中华民国民法制定史料汇编(下册). М., 1976. 《珍贵史料原迹》.

<sup>10</sup> Стенограмма визита господина Фу Бинчхана. М., 1993. С. 73. Оригинальный текст: 傅秉常先生访问记录. М., 1993. С. 73.



отражают его волю. Недостатком чрезмерно сильного правительства является то, что информация гражданского обследования не воспринимается законодателями всерьез: с апреля 1929 года Статистическое управление Законодательного Юаня начало публиковать статистику обследований sporadически. Однако, в связи с актуальностью законодательной задачи, законодатели были слишком заняты, не было времени для анализа этой информации. Разработка Гражданского кодекса в основном велась в закрытом режиме. В очень исключительных случаях законодатель консультировался с общественностью.

С точки зрения законодательного стиля, Гражданский кодекс Китайской Республики реализует единство гражданского и коммерческого права, а выдвинутые им законодательные основания для такого единства являются подробными и до сих пор имеют важное справочное значение при обсуждении вопроса об единстве гражданского и коммерческого права. С точки зрения законотворческой техники, кодекс является точным в концепции и полным в системе.

Большинство его положений в основном соответствовало экономическим и социальным условиям Китая того времени. Гражданский кодекс Китайской Республики стал первым гражданским кодексом, обнародованным и внедренным в правовую систему Китая. Таким образом, процесс модернизации китайского законодательства, начавшийся в конце правления династии Цин, был изначально завершен. Кодекс применялся в Китае в течение 20 лет. После создания Китайской Народной Республики в 1949 году, Гражданский кодекс Китайской Республики был отменен.

## 2 РАЗВИТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА КНР ВО 2 ПОЛОВИНЕ XX - НАЧАЛЕ XXI ВЕКОВ

### 2.1 Гражданское право в системе права Китайской Народной Республики (1949-1977 гг.)

1 октября 1949 года была создана Китайская Народная Республика, положившая конец полуколониальному и полуфеодальному обществу. Гражданское право Китайской Республики, являвшееся надстройкой старой социальной формы, было отменено, и Народное правительство приступило к изучению вопроса о создании социалистической правовой системы. В феврале 1949 года Коммунистическая партия Китая издала "Инструкцию об отмене шести гоминдановских законов и установлении принципов юстиции в освобожденных районах", в которой говорилось: "в условии народной демократической диктатуры под руководством пролетария при доминирующей роли рабочего и крестьянского союза, должны быть отменены Шесть гоминдановских законов (六法全书). Народное правосудие должно основываться уже не на Шести гоминдановских законах, а на народных новых законах. До систематического принятия новых народных законов они должны основываться на политике Коммунистической партии и различных программах, законах, приказах, и постановлениях, издаваемых Народным правительством и Народно-освободительной армией".<sup>11</sup> 23 сентября 1949 г. на первом пленарном заседании Китайской народной политической консультативной конференции (中国人民政治协商会议) была принята Общая программа Китайской народной политической консультативной конференции, или сокращенно - Общая программа (共同纲领). Это была первая более полная конституция новодемократического характера в истории конституционного строительства КНР, функционирующая в качестве временной конституции, состоящая в общей сложности из семи глав и 60 статей. Общая программа приняла дух

---

<sup>11</sup> Сборник статей ЦК КПК, том XVIII (январь-сентябрь 1949 г.). М., 1989. С. 150-153. Оригинальный текст: 中共中央文件选集第十八册(1949年1月至9月). М., 1989. С. 150-153.

политики Центрального Комитета Коммунистической партии Китая по этому вопросу и в своей статье 17 предусмотрела, что "все законы, декреты и судебные системы реакционного гоминдановского правительства, угнетающие народ, будут отменены, законы и декреты для защиты народа будут приняты, и будет создана народная судебная система". Таким образом, старая правовая система была полностью упразднена.

В соответствии с Общей программой был принят ряд законов и подзаконных актов, включая Закон Центрального народного правительства об организации, Закон о браке, Закон о профсоюзах, Закон о земельной реформе, Положение о наказании за контрреволюцию, Программу осуществления национальной районной автономии, Положение о наказании за коррупцию и положения об управлении частными предприятиями. Закон о браке 1950 года стал крупной социальной реформой, которая затронула жизнь людей, социальный порядок и даже институциональное устройство государства. Отмена системы феодальных браков сама по себе была неотъемлемой частью очистки от феодальных остатков в Китае, поэтому трансформация феодального брака и семьи неизбежно привела к общим социальным изменениям. Для того чтобы подготовить политические, экономические и культурные силы нового общества и особенно освободить производительные силы, необходимо было освободить массы женщин от цепей старой брачной системы и создать современную брачную систему нового общества. Это была насущная социальная потребность того времени. С августа 1949 года по март 1950 года 77 женщин были подвергнуты осуждению на коллективных собраниях, задержанию и побоям за требование развода, в результате чего они были вынуждены покончить жизнь самоубийством. А 45 женщин были убиты своими мужьями или свекровью за того, что они были недовольны старой системой брака".<sup>12</sup> Все эти факты свидетельствуют о плачевном положении

---

<sup>12</sup> Верховный народный суд при Центральном народном правительстве: Брачные проблемы в бракоразводных делах // Вестник Центрального правительства о политике и праве. 1950. № 8. С. 8-9. Оригинальный текст: 中央人民政府最高人民法院: 从离婚案件中看婚姻问题 // 中央政法公报. 1950. № 8. С. 8-9.

женщин в то время, которые остро нуждались в нормальной и разумной системе брака, чтобы изменить эту экзистенциальную ситуацию.

Основное содержание Закона о браке 1950 года включает в себя принципы брака, права и обязанности мужа и жены, отношения между родителями и детьми, развод, содержание и воспитание детей после развода, собственность и жизнь после развода, подзаконные акты и т.д. Всего в законе имеется 8 глав и 27 статей. В результате принятия и осуществления Закона о браке в 1950 году была полностью упразднена феодальная система брака и семьи, которая характеризовалась принудительным оформлением брака, превосходством мужчин над женщинами и пренебрежением интересами детей. Была создана новодемократическая система брака и семьи, основанная на принципах свободы брака, моногамии, равенства прав мужчин и женщин, защиты законных интересов женщин и детей.

#### 2.1.1 Первая попытка гражданского законодательства (1955-1962 гг.)

К 1956 г. после завершения Перехода к социалистическому строительству (三大改造), была создана экономическая система, в которой государственная собственность на средства производства являлась основой социалистической системы, что значительно изменило экономическую базу и социальную структуру Китая. Это привело к абсолютному доминированию национальной и коллективной собственности. Доля частной экономики в национальной экономике уже была незначительной. Государственное планирование стало абсолютно доминирующим в экономической жизни страны, в то время как товарная экономика находится в упадке. Таким образом, был создан совершенно новый тип гражданских отношений, а также социальная форма, позволившая ввести в действие гражданское право социалистического характера. За этот период законодательный орган проделал большую работу по гражданско-правовому законодательству. Конституция была принята в 1954 году, а первая попытка разработки гражданского кодекса началась в 1965 году. Конституция Китайской Народной Республики (中华人民共和国宪法) была принята Всекитайским Собранием народных представителей (全国人大) в 1954

году и представляет собой конституцию, которая устанавливала государственный и политический строй страны в форме закона. В Конституции четко говорилось, что "посредством социалистической индустриализации и социалистических преобразований обеспечится постепенная ликвидация эксплуатации и создание социалистического общества". Это означало, что государство трансформировало и ограничило частную собственность и тем самым устранил ее, отличаясь, таким образом, от принципа защиты и развития частной собственности в рамках Общей программы. В 1954 году Постоянный комитет ВСНП организовал разработку проекта гражданского права и к декабрю 1956 года завершил работу над первым проектом гражданского закона. Проект гражданского кодекса был разделен на четыре раздела: "Общие положения", "Право собственности", "Долг" и "Наследование", содержащие 525 статей. Однако эти проекты не были объединены в полный гражданский кодекс, а были разбросаны по разделам "Общих положений", "Положений о собственности", "Общих положений о задолженности", конкретные договоры и Закона о наследовании. Среди них первый проект Общих положений был завершен 5 октября 1955 г., второй - 24 октября того же года, третий - 28 ноября 1956 г., четвертый - 15 января 1957 г.; за период с апреля 1956 г. по январь 1957 г. Раздел "Право собственности" был изменен семь раз. Единственное отличие - это Раздел "Наследование", который в марте 1958 года имела только один проект.<sup>13</sup>

Исходя из идеологической направленности, что и в Советском Союзе, китайских правовых и культурных традиций и теории "тотальной советизации", юриспруденция в Китае была почти полностью погружена в толкование и пропаганду теории классовой борьбы, которая доминировала в изучении гражданского права в течение 30 лет и даже более длительного периода после образования КНР. С точки зрения внешних условий, специфические исторические обстоятельства китайской революции привели к советской

---

<sup>13</sup> Хэ Чиньхуа, Ли Сюцин, Чэнь И. Общий обзор проекта гражданского кодекса КНР - (Все три тома) - (исправленное и дополнительное издание). М., 2017. С. 809-811. Оригинальный текст: 何勤华, 李秀清, 陈颐. 新中国民法典草案总览-(全三卷)-(增订本). М., 2017. С. 809-811.

идеологической ориентации.<sup>14</sup> Политика блокады западного общества в свою очередь усилила фактическое отсутствие выбора, поэтому была принята практика изучения советской теории гражданского права в полном объеме. Для изучения законодательства по гражданскому праву в Советский Союз отправились студенты, советские специалисты по гражданскому праву читали лекции в Китае, а также было переведено и опубликовано большое количество работ по советскому гражданскому праву. В свое время на юридических факультетах вузов предлагались только советские курсы по гражданскому праву, но не китайские курсы по гражданскому праву. Гражданского кодекса РСФСР 1922 г. состоит из четырех разделов: “Общая часть”, “Вещное право”, “Обязательственное право” и “Наследственное право”. А в Общих частях Гражданского кодекса КНР (Четвертый проект) 1957 г. (中华人民共和国民法典总则编 (第四次草稿)) изменили только раздел Вещное право на “Собственность”. Вместе с тем, в статье 2 Четвертого проекта Общих частей ГК КНР предусмотрено, что он урегулирует имущественные, а также связанные и несвязанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие между государственными, кооперативными, общественными организациями и гражданами. Это соответствовало содержанию Гражданского кодекса РСФСР 1922 г. В китайской гражданско-правовой системе в этот период гражданское право представляло собой совокупность различных правовых норм, регулирующих отдельные имущественные и личные неимущественные отношения, уклоняясь от сути объекта регулирования; основными принципами гражданского права были названы обеспечение реализации государственного экономического плана, неприкосновенность общественной собственности, особая защита государственной собственности, развитие экономики и обеспечение поставок; юридическое лицо как важный гражданский субъект определялось в качестве организация, признанная государством, появляется от своего имени, имеет в своем распоряжении имущество и может быть

---

<sup>14</sup> Трощинский П. В. Правовая система Китайской Народной Республики: становление, развитие и характерные особенности // Вестник университета им. О. Е. Кутафина (МГЮА). 2015. № 5 (9). С 99-117.

самостоятельно обременена имущественными обязательствами; концепция обыкновенного вещного права была отказана, а виды прав собственности классифицируются в соответствии с системой собственности. Все это оказало серьезное влияние на последующее развитие гражданской юриспруденции, и ожидавшаяся система гражданской юриспруденции Китая в действительности не была создана. Последовавшая за этим движение Антиправославная экспансия и Большой скачок затоптали основные принципы, на которых строилась гражданское право, такие как равенство и добровольность, равная ценность и компенсация, на смену гражданского товарного обращения пришло принудительное административное распределение, индивидуальные гражданские права были нарушены, основания существования гражданского права были почти утеряны. Разработка проекта гражданского кодекса была отложена, а проект не был принят. В течение пяти лет после этого развитие гражданского права полностью прекратилось.

#### 2.1.2 Вторая попытка гражданского законодательства (1963-1977 гг.)

В начале 1960-х годов серьезный кризис, вызванный стихийными бедствиями и "Большим скачком" (大跃进), побудили китайских лидеров вновь сделать акцент на развитии товарного производства и обмена, в соответствии с указом Мао Цзэдуна (毛泽东) о том, что "без законов не обойдется, и должны быть разработаны уголовное и гражданское право".<sup>15</sup> Законодательный орган возобновила работу по гражданскому законодательству. От разработки проекта Гражданского кодекса Пекинским институтом политики и закона и Китайской академией общественных наук в 1963 году, до 262-статейного Проекта Гражданского права КНР (пробный проект), разработанного 1 июля 1964 года, уже сформировался первообраз гражданского кодекса, состоящий из 24 глав и 262 статей, разделенных на "Общие положения", "Право собственности" и

---

<sup>15</sup> Хао Тичуань. Противостояние и конфликт между верховенством права и концепцией управления человеком - обзор некоторых важнейших спорных вопросов в построении правовой системы в первые годы становления КНР // Восточное право. 2015. № 1. С. 2-20. Оригинальный текст: 郝铁川: 法治与人治理念的对抗与冲突-新中国成立初期法制建设若干重大争议问题述评 // 东方法学. 2015. № 1. С. 2-20.

"Имущественный оборот". Гражданский кодекс Китайской Народной Республики (проект), состоящий из 262 статей в 24 главах, состоит из трех частей: "Общие положения", "Право собственности" и "Передача собственности". Гражданское право в условиях плановой экономики был кодифицирован только на СССР и странах Восточной Европы. Однако из-за ухудшения отношения между СССР и КНР в то время законодатели не только не могли заимствовать из советского Гражданского кодекса, но и были вынуждены составить свой собственный Гражданский кодекс на основе его всесторонней критики и отрицания, что привело к появлению многих китайских инициатив. Был разработан совершенно новый стиль, с одной стороны, исключали деликт, наследование и родство, с другой стороны, включали в кодекс бюджет, налогообложение и оплату труда, и не использовали основные концепции, такие как физические лица, юридические лица, вещные права, обязательственные права, права и обязанности. Разработка Гражданского кодекса была вновь прервана Культурной революцией (文化大革命), которые подорвали всю правовую систему и сделали преобладающим правовой нигилизм. После начала Культурной революции оснований для принятия гражданско-правового законодательства стало еще меньше. Вторая попытка гражданского законодательства закончилась безрезультатно в связи с подъемом социалистического образовательного движения и движения "Культурная революция".

Основной причиной провала первого и второго гражданского законодательства была действующая в то время плановая экономическая система, в соответствии с которой производство, обращение, обмен и потребление товаров регулировались административной властью и средствами, а не гражданским правом, и не было необходимости в другом гражданском кодексе, чтобы регулировать все виды гражданского поведения и гражданской деятельности.

**2.2 Особенности формирования гражданского права КНР в период экономической реформы в конце XX-XXI вв.**



Работы по разработке третьего гражданского кодекса в КНР начались с того, что на третьем пленарном заседании одиннадцатого ЦК КПК (中共中央第十一届三中全会) было принято решение о переносе акцентов в работе на социалистическую модернизацию, а лидер государства КНР Дэн Сяопин (邓小平) предложил сосредоточить усилия на формулировании уголовного, гражданского, процессуального и различных других необходимых законов.<sup>16</sup> В ноябре 1979 года Комитет по правовым вопросам Постоянного комитета ВСНП создал редакционную группу по гражданскому праву и стартовал третье законодательное мероприятие по гражданскому праву. Эта кодификация гражданского права прошла путь от проекта гражданского права КНР (проект комментариев) (15 августа 1980 года), проекта гражданского права КНР (второй проект комментариев) (10 апреля 1981 года), проекта гражданского права КНР (третий проект) (31 июля 1981 года) до проекта гражданского права КНР (четвертый проект) (1 мая 1982 года). Однако разработка гражданского кодекса оказалась неудачной. Причины неудач в разработке Гражданского закона заключались в том, что реформа экономической системы только начиналась, социальная экономика в то время все еще в основном была плановой, а самые базовые условия для формулирования современного гражданского права отсутствовали. Поэтому было трудно сформулировать обоснованный и совершенный гражданский кодекс. Законодательная власть посчитала, что Китай должен сначала приостановить формулирование гражданского кодекса, а формулировка гражданского кодекса должна придерживаться стратегии поэтапного формулирования единого гражданского закона, а затем гражданского кодекса по мере созревания условий.

Германское гражданское право имеет неоспоримое влияние в Китае. Начиная с разработки "Проекта гражданского права империи Цин", через практику Гражданского кодекса Китайской Республики, признание советского Гражданского кодекса в Китае и изучение теории гражданского права на

---

<sup>16</sup> Трощинский П. В. Юридическая политика и законодательство Китайской Народной Республики периода реформ и открытости // Правоведение. 2019. № 2. С. 285-308.

Тайвани во время экономической реформы. Логика, система, понятия и принципы гражданского права Германии являлись в основном истиной китайского гражданского права. Гражданское право в Китае никогда не отказывалось от германского гражданского права, но были разногласия по поводу того, как принять его. После принятия "Общих положений гражданского права" прослеживаются две различные тенденции: стремление к чисто немецкому стилю гражданского права, основанному на теории гражданского права Германии; попытка интегрировать гражданское право Германии в китайское общество, используя его, если оно подходит, отказываясь от него или изменяя его, если оно не подходит. Общие положения гражданского права, принимая аксиоматическую логику и многочисленные понятия, и нормы германского гражданского права, как представляется, сознательно держится на расстоянии от него.

2.2.1 Общие положения гражданского права КНР (1986-2020 гг.) открыли автономное развитие гражданского законодательства в Китае

С идеологической точки зрения, в начале реформы появилась необходимость продолжить традицию немецкого права. С учетом этих факторов Гражданский кодекс в то время действительно не мог быть разработан, что также сделало последующую формулировку Общих положений гражданского права неизбежным выбором.<sup>17</sup> В 1986 году законодательная власть на основе Проекта гражданского права КНР (четвертый проект) (1 мая 1982 года) ввели в действие Общие положения гражданского права КНР (中华人民共和国民法通则).<sup>18</sup> Они вобрали в себя суть Проекта гражданского права 1982 года (четвертый проект) и установили институциональную основу

---

<sup>17</sup> Цзинь Пин, Цзян Пин, Вэй Чжэнъян, Юй Нэнбинь, Вань Вэйгуо. Пятидесятилетний обзор разработки гражданского законодательства КНР. [Электронный ресурс]. - Режим допуска: <https://www.bjac.org.cn/news/view?id=1267>. - 09. 07. 2008. Оригинальный текст: 金平, 江平, 魏振瀛, 余能斌, 王卫国. 新中国民法起草五十年回顾. [Электронный ресурс]. - Режим допуска: <https://www.bjac.org.cn/news/view?id=1267>. - 09. 07. 2008.

<sup>18</sup> Вэнь Шиян. "Прошлая жизнь" и "нынешняя жизнь" построения системы гражданского кодекса Китая // Восточное право. 2020. № 4. С. 29-39. Оригинальный текст: 温世扬. 中国民法典体系构造的“前世”与“今生” // 东方法学. 2020. № 4. С. 29-39.

гражданского права КНР в виде "карманного гражданского кодекса". Он состоит всего из девяти глав и 156 статей: глава I - Основные принципы; глава II - Граждане (физические лица); глава III - Юридические лица; глава IV - Гражданско-правовые акты и учреждения; глава V - Гражданские права; глава VI - Гражданская ответственность; глава VII - Срок давности; глава VIII - Правовое применение связанных с иностранцами гражданских отношений; и глава IX - Дополнительные положения.

**Значение Общих положений гражданского права КНР - основа гражданского права.** В Общих положениях гражданского права КНР не было вещных прав и прав узуфрукта, но в главе V гражданские права подразделялись на "права собственности и имущественные права, связанные с владением собственностью", "обязательственные права", "права интеллектуальной собственности" и "личные права". Это придало им оттенок французского гражданского права и построило основную структуру системы гражданских прав КНР; в Общих положениях гражданского права признали права личности в качестве гражданских прав, проводили различие между человеческим достоинством и правами личности, особенно "правами личности", которые являлись отдельным разделом, и четко предусматривали осуществление гражданами прав личности, реализовали новаторство системы гражданских прав, подчеркивали ориентированную на человека концепцию и гуманистический дух современного гражданского права и бросали вызов модели без различия человеческой достоинства и прав личности в гражданском праве Германии;<sup>19</sup> устраняли недостатки исключения брачно-семейных отношений из кодификации трех предыдущих гражданских кодексов и вернули закон о браке, об усыновлении и других законов о брачно-семейных отношениях; общие положения гражданского права унаследовали положения проекта Гражданского права КНР (четвертый проект) (1 мая 1982 года) об установлении отдельного раздела "Гражданские ответственности" и единой

---

<sup>19</sup> Ван Цзэцзянь. Исследования в области доктрины и прецедента гражданского права. М., 2016. С. 189. Оригинальный текст: 王泽鉴. 民法学说与判例研究. М., 2016. С. 189.

системы гражданской ответственности, включая ответственность за нарушение имущественных прав, нарушение договора, а также ответственность за нарушение права на жизнь, здоровье, репутацию, интеллектуальную собственность и т.д. В нем содержались систематизированные и полные положения о системе гражданской ответственности, закладываются основы законодательства о гражданской ответственности и предусматриваются разумные правила защиты гражданских прав.

**Общие положения гражданского права КНР как основное руководство, и совместно с рядом отдельных гражданских законов, формировали структуру гражданского права.** В соответствии с потребностями экономической реформы и рыночной экономики в Китае был принят ряд отдельных законов, в том числе Закон КНР об управлении землей 1986 года (с поправками, внесенными дважды в 1988 и 1998 годах) (土地管理法, 1986 年), Закон КНР о банкротстве предприятий (для судебного разбирательства) (企业破产法, 试行), Закон КНР о технических контрактах (1987 год) (技术合同法, 1987 年), Закон КНР о китайско-иностранном кооперативных предприятиях (1988 год) (中外合作经营企业法, 1988 年), Закон КНР об авторском праве (1990 год) (著作权法, 1990 年), Закон КНР об усыновлении (1991 год) (收养法, 1991 年), Закон КНР о компаниях (1993 год) (公司法, 1993 年), Закон КНР о гарантиях (1995 год) (担保法, 1995 年), Закон КНР о векселях (1995 год) (票据法, 1995 年), Закон КНР о страховании (1995 год) (保险法, 1995 年), Закон КНР о ценных бумагах (1998 г.) (证券法, 1998 年) и другие гражданские единичные законы. Эти законы составили основу и содержание нашего гражданского права.<sup>20</sup>

Принятие Закона о договорах в 1999 году совпало со стадией подачи заявки Китая на вступление в ВТО, поэтому опыт правил международных сделок, особенно договорные конвенции системы ООН и договорного права

---

<sup>20</sup> Варавенко В. Е. Общее и особенное в формировании современного гражданского права России и Китая (сравнительно-правовой анализ) // Вестник ХГАЭП. 2010. № 4 - 5 (22). С. 104-108.

западных стран, таких как Соединенные Штаты и Германия, принимались все чаще. Причина, по которой этот международный опыт может быть усвоен, также тесно связана с существенными атрибутами договорного права, поскольку это, в конце концов, юридическая норма, регулирующая рыночные транзакционные отношения, и в этой области меньше различий в базовых ценностях, и люди концентрировались на технических правилах удобства совершения сделок и обеспечения их безопасности. В Китае унифицировались Закон КНР о хозяйственных договорах ( 经济合同法 ), Закон КНР о внешнеэкономических договорах ( 涉外经济合同法 ) и Закон КНР о технических договорах ( 技术合同法 ), ввели в действие Закон КНР о договорах, усовершенствовались системы формирования договоров и ответственности за нарушение договоров, осуществилась унификация и систематизация договорного законодательства, обеспечивались верховенства закона для поддержания свободы договора и здоровой рыночной конкуренции.

**Закон КНР о вещных правах.** Вступление в силу в 2007 году Закона КНР о вещных правах ( 物权法 ). Законодательный процесс, связанный с Законом о вещных правах, представлялся гораздо более сложным, чем Закон о договорах. Некоторые ученые не понимали, не поддерживали и даже выступали категорически против положений Закона о вещных правах, которые в равной степени защищали собственность при различных формах собственности (государственная собственность, коллективная собственность, частная собственность). Горячие дебаты разгорелись летом и осенью 2005 года, что привело к задержке на один год представления на обсуждение в законодательную власть. Вступление в силу Закона об вещных правах, первоначально запланированное на 2006 год, было отложено до 2007 года. Вещное право создало комплексные и системные положения о правах собственности, usufructe и обеспечительных правах, выстраивало более разумные рамки имущественных прав, разъясняло права собственности различных субъектов, создало правовые предпосылки и основы для рыночных

сделок, находящихся во владении различных субъектов, повышало эффективность распределения ограниченных ресурсов и сделок, регулировало формы приобретения различных имущественных прав и механизмы разрешения споров, стимулировало развитие рыночных сделок, поддерживало безопасность и порядок проведения операций и содействовало прогрессу гражданского законодательства.

**Закон КНР об ответственности за деликт.** В 2009 году был принят Закон КНР об ответственности за деликт ( 侵权责任法 ). Закон об ответственности за деликт позиционировался в китайской гражданско-правовой системе как закон о защите прав и основной гражданский закон. Закон состоял из двух частей: Общих положений, которые определяли общие вопросы, такие как составные элементы и исключения ответственности за общее правонарушение, и Подразделов, которые определяли различные специальные деликтные акты. В гражданских кодексах систем романо-германской правовой семьи деликт является одной из причин возникновения задолженности и представляет собой долг по закону наряду с задолженностью по несправедливому обогащению и задолженностью по добровольной услуге.<sup>21</sup> Таким образом, его позиция значительно отличается от позиции большинства гражданских кодексов в сравнительном праве, в которых деликтные акты квалифицируются как одна из причин возникновения задолженности. Закон КНР об ответственности за деликт предоставляет систематическое и всеобъемлющее средство правовой защиты нарушенных гражданских прав и интересов, "ознаменовывая успешное отделение китайского деликтного права от традиционного долгового права и построение имманентной системы деликтного права с китайскими характеристиками и в соответствии с характеристиками времени". Он не только "обеспечивает более тщательную защиту прав частных лиц" и "оставляет достаточно места для будущего развития деликтного законодательства", но и "адаптируется к особым

---

<sup>21</sup> Анохин А. А. Основные континентальные воззрения на соотношение договорной и деликтной ответственности // Юридическая наука. 2020. № 8. С. 3-7.

потребностям нашего общества в новый исторический период и закладывает основу для принятия Гражданского кодекса".<sup>22</sup>

### 2.2.2 Общая часть гражданского права КНР в переходный период (2017-2020 гг.)

По мере ведения реформы в Китае, принятие и введение в силу ряда законов гражданского права, накопление знаний теории о гражданском праве, дали разумную теоретическую и практическую основу для принятия Общей части гражданского права КНР в качестве общей программы Гражданского Кодекса. В марте 2015 года Комиссия по правовым вопросам Постоянного комитета ВСНП четко определила этапы кодификации Гражданского Кодекса, т.е. сначала разработать Общую часть гражданского права, а затем объединить другие части гражданского права в разделы гражданского права, и в конечном итоге они будут объединены в Гражданский Кодекс. Общая часть Гражданского права КНР (中华人民共和国民法总则) показывает, что в китайской гражданской кодификации принят стиль кодификации Пандектов. Однако следует отметить, что влияние элементов германского гражданского права на Гражданский кодекс КНР в основном находится на техническом уровне. Общая часть Гражданского права КНР является результатом "извлечения аксиом" из других подразделений Гражданского права в стиле кодификации Pandekten. Иными словами, Общая часть гражданского права КНР является извлечением Общих положений гражданского права, Закона о договорных правах, Закона о вещных правах, Закона об ответственности за деликт и других соответствующих норм гражданского законодательства. Она не только совершенствовала основные принципы гражданского права, гражданские субъекты, гражданские права, гражданско-правовые акты, гражданскую ответственность и срок давности, но и устанавливала основные системы и правила различных отдельных гражданских законодательств,

---

<sup>22</sup> Ван Лимин. Ретроспектива и перспектива: сорок лет КНР гражданского законодательства // Юриспруденция. 2018. № 6. С. 34-49. Оригинальный текст: 王利明. 回顾与展望: 中国民法立法四十年 // 法学. 2018. № 6. С. 34-49.

устраняла коллизии между различными гражданскими законодательными актами и осуществляла систематизацию гражданского законодательства, что являлось объективным требованием для совершенствования системы рыночной экономики и модернизации национального управления. Общая часть Гражданского права была сформирована на основе широких консультаций и предложений всех слоев общества, неоднократных дискуссий и аргументов экспертов и ученых, и его формулировка воплощала дух научного и демократического законодательства, являясь хорошим началом для кодификации Гражданского кодекса. В начале все было сложно. Благодаря этим, кодификация Гражданского кодекса в Китае станет логическим шагом.

### 2.2.3 Рождение Гражданского кодекса КНР

28 мая 2020 года на третьей сессии ВСНП XIII созыва было проведено голосование по Гражданскому кодексу КНР (中华人民共和国民法典), в ходе которого 2 879 голосами "за", 2 голосами "против" и 5 воздержавшимися, он был принят и был официально введен в действие 1 января 2021 года. С появлением Гражданского кодекса Китай открыл новый этап гражданского законодательства и вступил в эпоху Гражданского кодекса. Из 1260 статей Гражданского кодекса 613 были добавлены, изменены и усовершенствованы, что составляет около 48% всех статей Гражданского кодекса. Эти новаторские положения проявляются главным образом в следующих трех областях.

**По модели кодификации.** По сравнению с Общими положениями гражданского права Гражданский кодекс КНР содержит все более четкие элементы гражданского права Германии. В Общей части подчеркивается логика кодификации путем извлечения общего дела, устанавливаются общие правила по четырем основным вопросам: кто является гражданским субъектом, какими гражданскими правами пользуется гражданский субъект, как гражданский субъект осуществляет гражданские права и какие гражданско-правовые обязательства несет гражданский субъект. Разделы в большей степени учитывают принципы и нормы германского гражданского права, логический путь бифуркации имущества и долгов, правила изменения прав собственности,



различные формы выражения смысла, элементы деликтной ответственности и т.д.<sup>23</sup> На создание гражданского права Китая оказало глубокое влияние законодательная модель в немецком стиле и модель Pandekten, такие идеи уже давно присутствуют во всем гражданском законодательстве, судебной практике, научных исследованиях, преподавании и других аспектах судебной практики и юриспруденции.<sup>24</sup> Таким образом, большинство этих элементов германского гражданского права способствуют общей связи, ясности смысла и функции системы и правил гражданского кодекса Китая и имеют определенное положительное значение для гражданского кодекса Китая. Однако следует отметить, что влияние германских элементов гражданского права на Гражданский кодекс КНР в основном находится на техническом уровне.

Гражданское законодательство Китая является продуктом реформы, и от Общей части гражданского права к формулировке Гражданского кодекса оно не плавно перешло. В теоретических и практических кругах ведутся горячие и обстоятельные дебаты по таким важнейшим вопросам, как необходимость кодификации, необходимость выделения прав личности в отдельную часть кодекса и необходимость создания части, касающейся прав интеллектуальной собственности, и эти дебаты в полной мере отражают тот факт, что все слои общества приложили огромные усилия для формулирования гражданского кодекса, который связан с обеспечением средств к существованию народа. В частности, профессора Ван Лимин (王利明) и Лян Хуэйсин (梁慧星) провели множество академических обменов по вопросу о том, следует ли сделать права личности самостоятельной частью кодекса, и этот вопрос на некоторое время стал ядром жарких дискуссий в юридической профессии.<sup>25</sup> Неоднократные

---

<sup>23</sup> Антонов И. П. Правовая система Германии в романо-германской правовой семье // Вестник РГГУ. Серия: Экономика, управление, право. 2012. № 3 (83). С. 219-230.

<sup>24</sup> Ербахаев Е. А. Новые основные положения гражданского права Китайской Народной Республики // Вестник СПбГУ. Право. 2019. № 2. С. 390-403.

<sup>25</sup> Кон Фаньбинь. Современное состояние законодательства об общих правах личности в Китае и его совершенствования // Форум китайских партийных и политических кадров. 2007. № 8. С. 28-30. Оригинальный текст: 孔凡彬: 我国法律关于一般人格权之立法现状及其完善 // 中国党政干部论坛. 2007. № 8. С. 28-30.

дискуссии в академическом сообществе по этому вопросу отразили научный и демократический характер законодательства о гражданском кодексе, превратив Гражданский кодекс КНР в подлинно современный гражданский кодекс с китайскими характеристиками, сборник коллективной мудрости китайского академического сообщества, высшие законодательные приемы и целостную систему.

**Внесение изменений и улучшений в правовые нормы, которые не связаны с реальной жизнью.** Гражданский кодекс дополняет и совершенствует законодательные недостатки первоначальных норм, делая систему норм Гражданского кодекса еще более полной и совершенной. Положения Закона об вещных правах, касающихся прав и осуществления собственников недвижимости, достаточно специфичны, но при этом трудно внедрять правила по ремонтному фонду, коммунальной услуге и автономии собственников, поскольку китайский микрорайон получил развитие только после реформы коммерциализации жилья в 1997 году, а на момент принятия Закона об вещных правах в 2007 году жизнь в микрорайонах еще не выявила или в целом не выявила конфликта интересов между собственниками и между собственниками и коммунальными услугами, и эти нормы Закона об вещных правах являются в основном условная конструкция, неизбежно отключенная в разной степени от последующего развития жизни. Гражданский кодекс КНР существенно снизил норму “две трети голосов” для голосования по резолюциям на собраниях собственников в целях решения проблемы трудностей при принятии решений, уточнил, что доходы от общих частей собственников принадлежат общим собственникам после вычета разумных затрат, и увеличил юридические обязательства коммунальных компаний принимать надзор и запросы собственников, не приостанавливать подачу воды, электричества или газа, разумно защищать личную и имущественную безопасность собственников и т.д., и все это направлено на адаптацию системы и правил дифференцированного владения зданиями к реальному положению дел в китайских микрорайонах. Общие положения гражданского права КНР

устанавливают отправную точку для ограничения гражданской дееспособности физических лиц в возрасте 10 лет, что является старейшим в сравнительном праве и отклоняется от закона роста физических лиц в Китае. В Общей части Гражданского кодекса она скорректирована до восьмилетнего возраста, который все еще является слишком высоким, но уже не является возмутительным и более реалистичным. Одним из усилий, предпринятых в этой связи разделом Договоры Гражданского кодекса, является статья 465, которая предусматривает действительность договоров, и в частности пункт 2, который гласит, что "договор, установленный законом, является юридически обязательным только для сторон, если законом не предусмотрено иное". Особое внимание уделяется принципу относительности контрактов и прорыву контрактной относительности. Первоначальный Закон о договорах предусматривал только юридически обязательный характер договора и не предусматривал, что его действие было ограниченным, т.е. оно имело место только в отношении сторон договора и не являлось юридически обязательным для лиц, не являющихся его участниками. Это принцип относительности договоров, норма о том, что юридически обязательное действие договора не может распространяться на другие гражданские субъекты, кроме сторон договора. Это положение Гражданского кодекса КНР подчеркивает прорыв договорной относительности на основе относительность договорной силы, то есть, если иное не предусмотрено законом, например, договоры с участием других лиц, сохранение исков в договорах и деликтной ответственности за нарушение требований; при условии развития Интернета, большие данные, технологии искусственного интеллекта особенности того времени. Гражданский кодекс КНР предусматривает создание и срок действия договоров на сетевую виртуальную собственность, данные, сетевые сделки, время поставки предмета договора купли-продажи на сетевой торговой площадке, и глубокой фальсификации нарушения прав и интересов личности и т. д.

**Признание факторов публичного права, способствующих поддержанию частного права.** Статья 259 предусматривает, что

государственные органы управления и надзора за имуществом и персонал несут юридическую ответственность за злоупотребление своими полномочиями и пренебрежение своими обязанностями, а статья 277 предусматривает, что органы местной администрации осуществляют руководство и оказывают содействие в создании собрания собственников недвижимости и комитетов по избранию, а также обязательство по спасению в соответствии со статьей 1005, обязательство по защите в соответствии со статьей 1010 и обязательство по сохранению конфиденциальности в соответствии со статьей 1039. Эти факторы публичного права нельзя недооценивать, с ними легко защищать частные права. Например, в случае выброса предметов из здания органы общественной безопасности в первую очередь прибывают на место происшествия и могут своевременно провести дознание или идентификацию по следам и т.д., что повышает шансы выявления виновных и уменьшает совместную и некоторую ответственность невиновных жителей.

Например, статья 1254 в разделе Ответственность за деликт гласит: "Бросание предметов из здания запрещено. Если предмет, выброшенный из здания, или предмет, упавший из здания, причиняет ущерб другому лицу, то виновный в правонарушении несет ответственность в соответствии с законом; если после расследования трудно определить конкретного виновного в правонарушении, то виновный в правонарушении пользователь здания, который мог причинить ущерб, подлежит возмещению, если только не сможет доказать, что он не является виновным в правонарушении. После того, как пользователь здания с потенциально отягчающими обстоятельствами получит компенсацию, он имеет право взыскать ее с нарушителя". "Коммунальные предприятия и другие управляющие зданиями должны принять необходимые меры безопасности и охраны, чтобы предотвратить возникновение обстоятельств, указанных в предыдущем пункте; если они не примут необходимые меры безопасности и охраны, они несут деликтную ответственность за невыполнение своих обязательств по безопасности и охране в соответствии с законом". "При возникновении обстоятельств, указанных в

первом пункте настоящей статьи, органы общественной безопасности и другие органы оперативно проводят расследование и выявляют виновных в соответствии с законом". Для сравнения, данная статья была существенно изменена и стала новой нормой для определения ответственности за ущерб, причиненный выброшенными с высоты предметами, что преодолевает проблемы, связанные с первоначальной статьей, и является хорошим и новаторским положением.

Историю китайского гражданского права с момента основания КНР по настоящее время можно охарактеризовать как переход от нигилизма гражданского права к реконструкции современного гражданского права, а затем к модернизации гражданского права, в центре которого находятся два соответствующих закона: Общие положения гражданского права КНР и Гражданский кодекс КНР. Исторический процесс этой трансформации гражданско-правовой системы также четко отражает путь правового государства в Китайской Народной Республике: отмена в 1949 году западного права в лице шести законов Национального правительства и переход к советской системе, т.е. к плановой экономике с высокой степенью централизации власти, лишившей закон, регулирующий жизнь граждан, основного места своего существования и оставившей на месте закона только планы, правительства и инструкции, что по сути является господством человека; Гражданский кодекс - это закон, регулирующий товарную экономику. Судьба Гражданского кодекса КНР тесно связана с судьбой товарной экономики Китая. В дореформенном обществе не было товарообмена, и хотя высшее руководство страны, как и в 1962 году, выступило с призывом о разработке гражданского кодекса, формулировка гражданского кодекса так и осталась не разработанной. После реформы гражданское общество начало восстанавливаться, и была четко проведена граница между гражданским и экономическим, гражданским и уголовным правом и т.д., с тем чтобы юриспруденция в целом могла развиваться нормально в соответствии с присущим ей статусом и первоначальным внешним видом, и была восстановлена базовая система

правовой корректировки, необходимая гражданскому обществу, и власти постепенно получали закон, которому они должны были следовать. С последующим установлением социалистической системы рыночной экономики была заложена материальная база для полноценного развития правовой системы рыночной экономики в виде гражданского (коммерческого) права. Каждый процесс от Общих положений гражданского права КНР до Общей части гражданского права КНР и Гражданского кодекса КНР тесно связан с социальными потребностями. Каждое продвижение Гражданского кодекса КНР также способствовало экономическому развитию.

До и после введения Гражданского кодекса КНР профессор Сунь Сяньчжун призывал к научному и системному подходу к Гражданскому кодексу.<sup>26</sup> Это очень важная тема. Цель и сложность кодификации гражданского кодекса заключается в том, чтобы реализовать научность и систематизацию гражданского кодекса, а толкование и применение гражданского кодекса должно быть научным и систематизированным, чтобы избежать деформации или отчуждения.<sup>27</sup> В Китае существует большое количество отдельных законов о единичном акте, выходящих за рамки Гражданского кодекса, таких как Закон о компаниях, Закон о страховании, Закон о банкротстве и т.д. Принятие Гражданского кодекса КНР позволило различным гражданским и коммерческим отдельным законам сформировать полное и систематическое целое под руководством Гражданского кодекса. Отношения между Гражданским кодексом и отдельными гражданскими законами очень тесные, подобны отношения между стволем, ветвями и листьями. Принятие Гражданского кодекса способствовало систематизации гражданского и торгового права, и в 2020 году, Китай вступил в эпоху Гражданского кодекса.

---

<sup>26</sup> Сунь Сяньчжун. Предотвращение фрагментации законодательства и скорейшее введение гражданского кодекса // Журнал КУПНП. 2013. № 1. С. 76-82. Оригинальный текст: 孙宪忠. 防止立法碎片化、尽快出台民法典 // 中国政法大学学报. 2013. № 1. С. 76-82.

<sup>27</sup> Анисимцев Н. В. Новый этап подготовки гражданского кодекса КНР // Азия и Африка сегодня. 2017. № 11 (724). С. 21-27.

### 3 РАЗВИТИЕ ИНСТИТУТОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА КНР В XXI ВЕКЕ

#### **3.1 Особенности права собственности в гражданском законодательстве КНР**

Согласно теории права и статьи 240 Гражданского кодекса КНР, право собственности - это право собственника владеть, пользоваться, пользоваться, вырывать и распоряжаться своим имуществом в соответствии с законом. Собственность - это основа жизни каждого человека, ядро и даже король вещного права. В системе вещных прав общие положения, узуфрукт, обеспечительное право и даже владение основываются на праве собственности. Таким образом, право собственности стало чрезвычайно важной концепцией и системой в частном праве и даже во всей правовой системе и политической системе Китая. На основе рассмотрения существующих прав собственности в разделе вещного права Гражданского кодекса КНР, отражены следующие особенности права собственности.

##### 3.1.1 Законодательная модель системной структуры права собственности в Китае -- смешанная модель

Взглянув на гражданские кодексы различных стран (регионов), право собственности специально предусмотрено в разделе вещного права. В законодательстве разных стран о правах собственности существуют три основные модели системной структуры: модель по объектам, модель вопросов и комплексная модель. Модель по объектам, т.е. модель включает общие положения и специальные положения о правах собственности на недвижимость и движимость, представленная Гражданским кодексом Германии; модель вопросов, т.е. законодательная модель построения нормативной системой по вопросам, представленная гражданскими кодексами Японии и Южной Кореи; комплексная модель, т.е. законодательная модель, включающая в себя обе эти модели в том виде, в каком они представлены Гражданском кодексом РФ.

В Китае, в связи с влиянием метода разделения собственности по субъектам, применявшегося в СССР, Китай по субъектам разделил собственность на государственную собственность, коллективную собственность и индивидуальную собственность, считая, что социализированная собственность, представленная государственной собственностью, представляет собой историческую тенденцию развития и поэтому должна быть защищена в приоритетном порядке; коллективная собственность - собственность в низком уровне социализации и поэтому должна быть защищена в целом; а индивидуальная собственность, это частная собственность, которая не соответствует исторической тенденции развития и поэтому должна быть строго ограничена. Руководствуясь этой идеологией, как в конституции, так и в гражданском праве предусматривает, что права собственности различных субъектов находятся под разной степенью защиты.<sup>28</sup>

Раздел “Вещное право” Гражданского кодекса КНР продолжает законодательную модель Закона КНР об вещных правах, а с точки зрения субъекта законодательства подраздел II о собственности по-прежнему предусматривает “Государственную собственность, коллективную собственность, индивидуальную собственность” (глава V). Перечисление государственной, коллективной и индивидуальной собственностей отражает отношения собственности в Китае как социалистической рыночной экономики, а подтверждение различных видов собственности соответствуют реальной ситуации в Китае. С точки зрения законодательства структура выглядит следующим образом: в Разделе “Вещное право” Гражданского кодекса, подраздел II Собственность, Глава IV Общие положения, Глава V Государственная и коллективная собственность, индивидуальная собственность, Глава VI Общая собственность здания, Глава VII Соседские отношения, Глава VIII Общая собственность и Глава IX Специальные положения о приобретении собственности. Система собственности структурирован в "смешанной модели".

---

<sup>28</sup> Сунь Сяньчжун. О вещном праве. М., 2001. С. 234-238. Оригинальный текст: 孙宪忠. 论物权法. М., 2001. С. 234-238.



### 3.1.2 Система реквизиции недвижимого имущества по необходимости

В связи со пандемией новой коронавирусной инфекции, Гражданский кодекс КНР был введен на два с половиной месяца позже, чем первоначально планировалось, но не сорвал график законодательства в 2020 году. Гражданский кодекс отреагировал на эпидемию целенаправленными положениями о режиме собственности.

Система экспроприации и реквизиции недвижимого имущества является важным институтом, созданным в соответствии с Конституцией КНР. Статья 13 Конституции гласит: "Законная частная собственность граждан неприкосновенна, государство защищает права граждан на частную собственность и право наследования в соответствии с положениями закона. Государство может в общественных интересах экспроприировать или реквизировать частную собственность граждан и выплачивать компенсацию в соответствии с положениями закона". В соответствии со статьей 245 Гражданского кодекса, "для чрезвычайных нужд, таких как спасение и оказание помощи, борьба с эпидемией, недвижимое или движимое имущество организации или физического лица может быть экспроприировано в соответствии с полномочиями и процедурами, предусмотренными законом". Реквизированное недвижимое или движимое имущество должно быть возвращено реквизируемому лицу после его использования. В случае экспроприации, уничтожения или утраты после реквизиции недвижимого или движимого имущества организации или физического лица выплачивается компенсация". Эта статья представляет собой положение об экспроприации и реквизиции имущества. По сравнению с положениями статьи 44 Закона КНР о вещных правах, добавили, что борьба с эпидемией является неотложной необходимостью для реквизиции недвижимого или движимого имущества организации или физического лица в соответствии с законом.

Реквизиция представляет собой акт, посредством которого государство может приобрести право на использование имущества, принадлежащего частным лицам или коллективам, в соответствии с полномочиями и

процедурами, предусмотренными законом, в случае чрезвычайной ситуации, оказания помощи в случае борьбы с стихийными бедствиями, а также удовлетворения других потребностей в общественных интересах.

В случае реквизиции, поскольку не происходит передачи права собственности, достаточно вернуть предметное имущество, если оно не было уничтожено или утеряно; если оно было уничтожено или утеряно, должна быть выплачена компенсация. В статье 117 Гражданского кодекса КНР закреплён принцип "справедливой и разумной" компенсации за реквизицию, который гарантирует своевременное получение реквизируемым лицом компенсации. По сравнению с положениями Закона о вещных правах, выплата компенсации за реквизицию изменяется с "полной выплаты в соответствии с законом" на "полную и своевременную выплату в соответствии с законом". Данная статья отражает метод защиты прав реквизируемого владельца.

### 3.1.3 Добавленная Акцессия

Эта система имеет давние исторические корни в римском праве, и в соответствии с современным правом собственности, начиная с римского права, соединение (*Verbindung*), смешивание (*Vermischung*) и обработка (*Verarbeitung*, спецификация) в совокупности называются акцессия). Акцессия была разработана в Гражданском кодексе Германии. Гражданский кодекс Германии принимал абстрактную и общую законодательную модель и предусматривает в семи статьях под рубрикой "Приобретение и утрата права собственности на движимое имущество" соединение, смешение и обработку, а также создал средства правовой защиты для лиц, интересы которых ущемляются акцессии. Акцессия в Гражданском кодексе Германии оказала большое влияние на более поздние системы гражданского права. Гражданские кодексы Швейцарии и Японии унаследовали эту новаторскую законодательную модель.

В качестве одного из методов приобретения собственности акцессия играет ключевую роль в системе гражданского права. Совершенное вещное право должно предусматривать независимую систему акцессии, ценность которой уже давно признана странами всего мира. Общие положения

гражданского права КНР 1986 года и Закон КНР о вещных правах 2007 года не предусматривают систему акцессии, а для разрешения споров на практике необходима четкая система акцессии. В статье 86 Заключений об внедрении общих положений гражданского права (в отношении осуществления судебного разбирательства), вынесенных Верховным народным судом КНР в апреле 1988 года, предусмотрены следующие правила акцессии: "Если не владелец имущества добавляет придаток к имуществу другого лица, а владелец имущества соглашается на это добавление, и существует договоренность о том, как обращаться с придатком при возвращении имущества, то обращение с ним осуществляется в соответствии с договоренностью; если договоренность отсутствует, и переговоры не могут быть достигнуты, если его можно удалить, его можно приказать удалить, а если его нельзя удалить, его можно также вернуть владельцу имущества со скидкой; если он причинит ущерб владельцу, он будет нести ответственность за компенсацию". Несмотря на то, что Верховный суд принял постановление о судебном толковании реально сложившейся ситуации, касающееся системы акцессии, но только добавления соединения, и эти положения являются простыми, их применимость не является убедительной. В условиях постоянного развития рыночной экономики общественная производственная деятельность, связанная с соединением, смешиванием и обработкой, по сравнению с прошлым все больше и больше, и суды не в состоянии согласовать судебную практику перед лицом подобных споров.<sup>29</sup> Это не способствует социальной гармонии, но также ведет к растрате экономических издержек и снижает эффективность использования материалов.

В статье 322 Гражданского кодекса КНР предусмотрена система акцессии: "При наличии соглашения о наложении ареста на вещи, полученные в результате обработки, соединения или смешивания, оно должно соответствовать соглашению; при отсутствии соглашения или неясности в соглашении оно должно соответствовать положениям закона; в случае, если

---

<sup>29</sup> Цуй Цзянюань. Вещное право. М., 2017. С. 32 -116. Оригинальный текст: 崔建远. 物权法. М., 2017. С. 32 -116.

законом оно не предусмотрено, оно должно определяться в соответствии с принципом придания полной игры полезности вещи и защиты невиновной стороны". Если ущерб причинен другой стороне по вине одной стороны или в результате установления принадлежности вещи, то выплачивается компенсация или возмещение". Видно, что акцессия в Гражданском кодексе Германии оказала влияние на Гражданский кодекс КНР. Об этом свидетельствует тот факт, что положения соединения, смешивания и обработки оговариваются вместе, хотя порядок регулирования меняется, начиная с обработки, далее идет соединение и смешивание, что подчеркивает большую значимость обработки. Система акцессии является более сложной системой в вещном праве и важной нормой, касающейся прав интеллектуальной собственности и изменений вещного права. В качестве одного из методов приобретения права собственности он полностью исключает волю сторон и использует императивную норму для предотвращения применения претензии реституции, с тем чтобы акцессия могла остаться; через систему несправедливого обогащения и систему деликтных убытков он предоставляет помощь стороне, которая теряет первообраз в результате применения нормы акцессии, с тем чтобы добиться взаимного распределения правосудия между сторонами. В целом Гражданский кодекс КНР не предусматривает отдельно соединение, смешивание и обработку, а использует комбинированный подход, предусматривая все три системы в одной статье, при этом ни составные элементы акцессии, ни основное содержание атрибуции права собственности. Это слабая настройка с точки зрения содержания.

Внесенный институт акцессии в Гражданский кодекс КНР, является уместным и целесообразным с точки зрения теории юриспруденции, доктрины и даже реальных потребностей современной практики, и должно быть оценено положительно. Однако слишком простые правовые положения могут также внести путаницу в судебную практику. Акцессия является важным способом разрешения споров по поводу прав собственности и кристаллизацией правовой мудрости человечества. Поскольку акцессия в некоторых странах, таких как

Германия, Франция и Япония, относительно хорошо зарекомендовала себя, Китай может надлежащим образом сослаться на нее в зависимости от своей конкретной ситуации. Необходимо уточнить значение соединения, смешивания и обработки, систему и ее правила, и связанную с этим претензию. Конечно, его нельзя скопировать. Ссылаясь на системы акцессии других стран, важно принимать во внимание другие правовые системы, чтобы избежать коллизии законов.

### **3.2 Развитие обязательственного права КНР в XXI веке**

В центре внимания обязательственного права - защита и активизация обороты имущества, а также содействие процветанию товарной экономики. Лишь придание полноценного значения роли обязательственного права в защите имущественной безопасности позволяет в полной мере защитить имущественную безопасность обеих сторон сделки. В системе гражданского кодекса традиционных стран гражданского права установление общих положений обязательственного права стало общепринятой практикой гражданских кодексов большинства стран. Структура традиционной системы обязательственного права, как правило, включает в себя общие положения, договоры, добровольные услуги, несправедливое обогащение и деликт. Однако Гражданский кодекс КНР содержит общие положения обязательственного права, не устанавливая при этом их самостоятельной структуры.

#### **3.2.1 Конструкция системы обязательственного права до принятия Гражданского Кодекса КНР**

Начиная с Общих положений гражданского права КНР 1986 года, Общей части гражданского права КНР 2017 года до Гражданского кодекса 2020 года, в праве Китая всегда признавалось общее понятие "обязательство". Несмотря на то, что в Общих положениях гражданского права КНР было принято понятие "обязательство", предусмотренное в разделе 2 главы 5, включают только договоры, несправедливое обогащение и добровольные услуги, а деликты размещены в главе 6 "Гражданская ответственность", что отражает идею составления отдельного раздела о гражданской ответственности, возникающей

в результате деликта. В Законе о контрактах 1999 года предусмотрена ответственность за нарушение контракта в рамках системы контрактов. С введением в действие в 2010 году Закона об ответственности за деликтное правонарушение была усилена ответственность за нарушение обязательственного права.

Общая часть гражданского права КНР 2017 года создала основную конструкцию системы обязательственного права и послужили основой для конкретной разработки норм обязательственного права в разных разделах Гражданского кодекса: глава V "Гражданские права" содержит определение обязательства и четыре его вида (долг по контракту, долг в деликте, долг за добровольную услугу и долг за несправедливое обогащение). Глава VIII "Гражданская ответственность" предусматривает ответственность за долю (т.е. долг доли), совместную ответственность (совместное обязательство), а также форс-мажорные обстоятельства, ответственность за правильную защиту, ответственность за срочное спасение в чрезвычайных ситуациях, ответственность за посягательство на репутацию героев, и кооперацию-конкуренцию между деликтной ответственностью и ответственностью за нарушение договора, которые считаются содержанием деликтной ответственности. В частности, статья 118 Общей части гражданского права КНР предусматривает, что "обязательственное право - это право потребовать от конкретного обязанного лица совершить или не совершить определенное действие в связи с договором, деликтом, добровольной услугой, несправедливым обогащением и другими положениями закона". Подтверждение деликтности, как основы для создания долга является попыткой восстановить традиционную правовую систему долга. Однако китайский законодательный орган не настаивал на построении систематической системы обязательственного права в этом направлении, а настаивал на отсутствии раздела обязательственного права и не желал менять схему деления обязательственного права и закон об ответственности за правонарушения.

### 3.2.2 Общие положения раздела "Договор" Гражданского Кодекса КНР

играет роль общих положений обязательственного права

При разработке конструктивной системы обязательственного права в Гражданском кодексе Китая не были приняты законодательные модели Германии, Франции и Швейцарии, и не были установлены общие положения обязательственного права, а из реальной ситуации в Китае традиционные общие положения обязательственного права о действительности, исполнении, гарантии и обеспечении были перенесены в общие положения договорного права о действительности, исполнении, гарантии и обеспечении. В разделе о договорах ГК предусмотренные положения об обязательственных правах выполняет функцию общих положений обязательственного права, остальные содержания обязательственного права размещены в разных разделах и главах. Причина заключается в том, что со времени принятия Закона о договорах в 1999 году Верховный народный суд дал большое количество судебных толкований Закона о договорах, которые стали основой для рассмотрения судьями споров, связанных с договорами, и судьи уже в основном знакомы с этими положениями. Хотя во многих странах и регионах гражданского кодекса предусмотрен отдельный раздел обязательственного права, но большая часть правил, касающихся долга, построена вокруг долга по договорам. Гражданский кодекс КНР, исходя из практического положения в Китае, не устанавливает общих положений обязательственного права, а общие положения договорного права выполняют функцию общих положений обязательственного права.

В главе III Раздела “Договор” Гражданского кодекса предусмотрены положения об определении договора, формировании договора, толковании договора, относительности договора, применении права к нетипичным договорам, типичным договорам и т.д., которые применимы в обязательственном праве только в случае задолженности по договорам. Кроме того, поскольку статья 464 предусматривает, что если закон не предусматривает соглашений о таких статусных отношениях, как брак, усыновление, опека и т.д., то положения раздела о договорах могут

применяться к ним. Статья 468 Гражданского кодекса предусматривает, что: "Если долговые отношения не вытекают из договора, то применяются положения закона, регулирующие такие долговые отношения; если же таких положений нет, то применяются соответствующие общие положения настоящего раздела, за исключением случаев, когда они не могут быть применены по своему характеру". Согласно этому положению, общие положения раздела "договор" должны, в принципе, применяться в тех случаях, когда долговые отношения конкретно не предусмотрены. Таким образом, Общие положения раздела "договор" в определенной степени функционируют в качестве общей положений обязательственного права, регулирующей долговые отношения.

### 3.2.3 Добровольная услуга и несправедливое обогащение

В деликтных отношениях, если действующее лицо из-за своего противозаконного действия нарушило гражданские права и интересы другого лица, то лицо, нарушающее право, несет ответственность перед лицом, потерпевшим право. А действующее лицо добровольной услуги не виноват и не нанес ущерб правам и интересам других, и даже избежал ущерба их правам и интересам, поэтому, безусловно, нецелесообразно ставить систему добровольной услуги под деликтные отношения; в случае несправедливого обогащения, хотя права и интересы одной стороны были нарушены, но действующее лицо не виноват, а в некоторых случаях даже не "действует", а просто наслаждается выгодой косвенно. Поэтому также явно неуместно позволять несправедливому обогащению подчиняться деликтным отношениям. Договорные отношения требуют от сторон выражения своих истинных намерений, являются актом согласия на установление, изменение и прекращение гражданских отношений, а стороны пользуются правами и исполняют обязанности в отношении достигнутого соглашения. Добровольная услуга является односторонним актом, и нет никакого выражения намерения достичь соглашения между актером и бенефициаром вообще, а в случае непреднамеренного выражения, еще меньше можно сказать, что оно имеет под



собой какую-либо основу - это также не соответствует нормам раздела "Договор".

Отмена общих положений обязательственного права означала наличие большого числа нормы о "квазидоговорах", таких как исполнение долгов, гарантии, уступка прав требования, принятие на себя долгов и т.д., которые применялись бы к квазидоговорам, когда они возникают вне рамок договора. По существу, добровольная услуга и неосновательное обогащение не являются договорами, а объективно имеют эффект договора, близкий к выполнению обязательств (добровольная услуга - это обязательство по управлению и возмещению расходов, несправедливое обогащение - обязательство по возврату выгод). Поэтому для традиционного смысла добровольная услуга и несправедливого обогащения может быть помещены в договорное право как нормы квазидоговор. Таков подход римского права<sup>30</sup> и Гражданского кодекса Франции.

Статья 121 Гражданского кодекса КНР в значительной степени унаследовала положения статьи 93 Общих положений Гражданского кодекса КНР и добавляет шесть статей к главе "Добровольная услуга", которые вместе со статьями 121 и 182-184 Общих положений формируют нормативную систему добровольной услуги в Гражданском кодексе: статья 121 Гражданского кодекса, как общее положение о добровольной услуге, имеет три вида. Статья 979 предусматривает надлежащую добровольную услугу в соответствии с собственной волей или в целях защиты общественного порядка и нравственности; статья 980 предусматривает ненадлежащее беспочвенное управление; а статьи 182-184 предусматривают специальную добровольную услугу в форме актов об оказании чрезвычайной помощи. Статья 984 предусматривает применение положений адвокатского договора в случае личного признания; статья 985 предусматривает, что "если бенефициар получил необоснованные интересы без законных оснований, то лицо, потерпевшее

---

<sup>30</sup> Чжоу Нань. Оригинальный трактат о римском праве: часть 2. М., 1994. С. 768. Оригинальный текст: 周栢. 罗马法原论: 下册. М., 1994. С. 768.

убытки, может потребовать возвращения интересов, полученных бенефициаром". Статья 988, которая предусматривает возвращение безвозмездно получаемых третьих бенефициаров, имеет мало практического применения. А на применение несправедливого обогащения по-прежнему влияют положения статей 986 и 987 о сфере возвращения добросовестных и злонамеренных получателей.

3.2.4 Относительная независимость раздела ГК об "ответственности за деликт"

Деликт также является формой долга, а суть прав на гражданско-правовой деликт - это закон о средствах правовой защиты, т.е. о наказании за нарушение обязательства, а также о компенсации и устранении последствий ущерба в целях достижения равенства и справедливости. Поэтому деликт должен привести к долговым отношениям.

До введения в силу Закона об ответственности за деликт, в Общих положениях гражданского права КНР уже была сформирована законодательная модель деликтной ответственности. Соответствующие положения Общих принципов гражданского права были заменены или расширены более четкими и более конкретными с научной точки зрения нормами об ответственности за деликт, такими как Закон КНР о безопасности дорожного движения, Закон КНР об охране окружающей среды и Закон КНР о качестве продукции. Соответствующие судебные толкования и административные положения также привели к новым толкованиям или уточнениям Общих положений гражданского права в связи с практическими потребностями.

Развитие современного общества и потребности демократической правовой системы привели к расширению сферы прав и интересов, защищаемых деликтным правом в Китае. Очевидно, что его функций в традиционной системе обязательственного права уже недостаточно для удовлетворения потребностей времени. Таким образом, деликтное право отделяется от традиционной системы обязательственного права и становится самостоятельной частью системы гражданского права. Независимая

кодификация деликтного права является важным шагом в совершенствовании системы гражданского права в Китае, а также важным условием для постоянного совершенствования и развития деликтного права.

Что касается содержания обязательственного права, то раздел “договор” Гражданского кодекса отделен от Раздела “деликтной ответственности”. Между ними внесены разделы “право личности”, “брак и семьи” и “наследование”, что в определенной степени разорвало связь между разделами “договор” и “деликтная ответственность”. Главная причина этого заключается в том, что юридические последствия деликтного права по форме схожи с последствиями договорной, однако оно крайне отличается от сути и исполнения договорного права, и не может быть закреплено в единообразной форме. В то же время деликтные и договорные акты в установлении и составлении элементов, принципах вменения, бремени доказывания, исключении ответственности, сроке давности и многих других аспектах не являются одинаковыми, поэтому также нецелесообразно совмещать эти два раздела. Однако нельзя сказать, что нормы, содержащиеся в разделе договора, не имеют никакого отношения к нормам, содержащимся в разделе деликтного права.

Общие положения Гражданского кодекса КНР возвращает деликтную ответственность в раздел “обязательственное право”. В главе “Гражданские права” предусматривает что “обязательственное право - право правообладателя требовать от конкретного исполнителя выполнения или невыполнения определенных действий, вытекающих из договора, деликта, добровольной услуги, несправедливого обогащения и других положений закона.” и что “в случае нарушения гражданских прав и интересов потерпевшее лицо имеет право требовать от нарушителя принятия на себя деликтной ответственности”, то есть деликт считается причиной долга, гражданская ответственность это характер долга. А в главе “Гражданская ответственность” предусмотрены только общие правила гражданской ответственности, и не предусмотрена гражданская ответственность за деликт. Глава I Раздела “ответственности за

деликт” Гражданского кодекса КНР содержит общие положения об ответственности за деликт, глава II - о возмещении ущерба, а средства правовой защиты в различных главах подразделов в основном представляют собой возмещение ущерба; прекращение нарушения, устранение препятствий, устранение опасности, возврат имущества и восстановление прежнего положения дел классифицируются как претензии вещного права или претензии права личности в соответствующих областях.

Для традиционной системы обязательственного права демонтаж раздела “обязательственного права” является инициативой и даже "нестандартным" решением, но для практики китайского частного права, которая уже привыкла к разделению договорного права и права об ответственности за деликт, такая законодательная схема не удивительна.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Оглядываясь на модернизацию гражданско-правовой системы Китая, можно сказать, что правовая реформа в Китае в период конца правления династии Цин и Китайской Республики не была похожа ни на одну другую в истории Китая, и ее отличительной особенностью было беспрецедентное влияние иностранного права на традиционную китайскую правовую систему на фоне большого конфликта между китайской и западной правовыми культурами. От подражания западному праву в конце правления династии Цин до создания системы в период правления Гоминьдана, западное гражданское право было полностью пересажено в древнюю империю, в которой отсутствовала традиция гражданского права. Содержание и структура гражданского права определялись, прежде всего, макрополитикой высших органов власти. Во-вторых, это был компромисс новейших образцов гражданского права в мире.

С начала периода Китайской Республики мысли национальных юристов о теории западного права были внедрены в нормы гражданского права. Хотя, нельзя сказать что, альтернатива "разделение гражданского и коммерческого права" и "единство гражданского и коммерческого права" в конце правления династии Цин и в Китайской Республике четко отражает разницу в уровне принятия западных прав, все же можно увидеть, что эта тема представляет соответствующее развитие Китая. Развитие концепции правопреемства в Китае, особенно развитие сознания принятия иностранных примеров от пассивности к постепенной активности.

В первые 30 лет после основания КНР отмена западных законов, унаследованных от правительства Гоминьдана, и переход к советской системе, т.е. плановой экономике с высокой степенью централизации власти, привели к отсутствию социально-экономических условий, на которых основывалось гражданское право, и к безуспешному движению кодификации, при этом социальное строительство продвигалось вперед извилистым путем. С осуществлением реформы в 1978 году и последующим установлением системы рыночной экономики была заложена материальная основа для полноценного

развития правовой системы рыночной экономики, представленной гражданским (коммерческим) правом. Гражданское (коммерческое) законодательство постепенно совершенствовалось, и гражданское право установилось в качестве основного права товарного и рыночной экономики, заняв центральное место в правовой системе рыночной экономики. Для создания и совершенствования правовой системы рыночной экономики, формулирование Гражданского кодекса является одним из ее важных элементов.

Корень Гражданского Кодекса КНР - практика рыночной экономики, инновация и систематизация гражданского законодательства основались на Общих положениях гражданского права КНР, Общей части гражданского права КНР и ряде отдельных законов, достижение гражданского права Китая закрепились в форме "кодекса". Построена система соответствующих правовых принципов, субъектов гражданского оборота, гражданских прав и гражданских обязанностей, систематически создается институциональная основа для социалистической рыночной экономики высокого уровня.

Право собственности - это типичное право собственности. Оно занимает центральное и важнейшее место в гражданском праве и является фундаментальной системой собственности, необходимой для народа, общества и правительства страны. С момента обнародования Закона о собственности в 2007 году до нынешнего Раздел о вещном праве Гражданского кодекса КНР, система собственности и ее правила были созданы, определены, совершенствованы, что отразило общую волю народа в новую эпоху, и подтверждают и защищают право собственности на средства производства и средства жизни, такие как недвижимое и движимое имущество, приобретенное народом после китайской реформы 1978 г.. Особенно при законодательстве в "единстве гражданского и коммерческого прав" совершенство или не совершенство долгового права связано со стабильностью всего здания частного права. Гражданское законодательство Китая не устанавливает общих положений долгового права, это является результатом десятилетий теории и

практики гражданского права, что является неизбежностью инновации структуры по отдельному составлению Раздела о деликтной ответственности КГ КНР.

## БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

- 1 Анисимцев, Н. В. Новый этап подготовки гражданского кодекса КНР // Азия и Африка сегодня. – 2017. – № 11(724). – С. 21-27.
- 2 Анохин, А. А. Основные континентальные воззрения на соотношение договорной и деликтной ответственности // Юридическая наука. – 2020. – № 8. – С. 3-7.
- 3 Антонов, И. П. Правовая система Германии в романо-германской правовой семье // Вестник РГГУ. Серия: Экономика, управление, право. – 2012. – № 3 (83). – С. 219-230.
- 4 Ван, Лимин. Ретроспектива и перспектива: сорок лет КНР гражданского законодательства // Юриспруденция. – 2018. – № 6. – С. 34-49.
- 5 Ван, Цзэцзянь. Исследования в области доктрины и прецедента гражданского права. – М. – 2016. – С. 189.
- 6 Варавенко, В. Е. Общее и особенное в формировании современного гражданского права России и Китая (сравнительно-правовой анализ) // Вестник ХГАЭП. – 2010. – № 4-5 (22). – С. 104-108.
- 7 Ван, Тия. Сборник ветхозаветных глав в Китае и за рубежом (Часть 1). – М. – 2019. – С. 36-38.
- 8 Верховный народный суд при Центральном народном правительстве: Брачные проблемы в бракоразводных делах // Вестник Центрального правительства о политике и праве. – 1950. – № 8. – С. 8-9.
- 9 Вэнь, Шиян. “Прошлая жизнь” и “нынешняя жизнь” построения системы гражданского кодекса Китая // Восточное право. – 2020. – № 4. – С. 29-39.
- 10 Дудин, П. Н., Цыреторов, А. И. Становление гражданского права Китая в 1912–1929 гг. (предкодификационный период) // Право. Журнал Высшей школы экономики. – 2019. – № 5. – С. 237-253.
- 11 Ербахаев, Е. А. Новые основные положения гражданского права Китайской Народной Республики // Вестник СПбГУ. Право. – 2019. – № 2. – С.



390-403.

12 Кон, Фаньбинь. Современное состояние законодательства об общих правах личности в Китае и его совершенствования // Форум китайских партийных и политических кадров. – 2007. – № 8. – С. 28-30.

13 Ли, Гуйлянь. Правовая система и юриспруденция в современном Китае. – М. – 2002. – С. 39.

14 Ли, Сяньдун. Переход от Великого Циня уложения к Гражданскому кодексу Китайской Республики - обсуждение об присущей систематичной открытости гражданского права в древнем Китае. – М. – 2003. – С. 133.

15 Ни, Джиахуа. Описание современной истории Китая. – М. – 2011. – С. 100.

16 Сборник исторических материалов по разработке гражданского законодательства Китайской Республики (Часть 2). – М. – 1976. "Ценный исторический оригинал".

17 Сборник статей ЦК КПК, том XVIII (январь-сентябрь 1949 г.). – М. – 1989. – С. 150-153.

18 Се, Чжэньминь. Законодательная история Китайской Республики (Часть 2). – М. – 2000. – С. 747.

19 Стенограмма визита господина Фу Бинчхана. – М. – 1993. – С. 73.

20 Сунь, Сяньчжун. Предотвращение фрагментации законодательства и скорейшее введение гражданского кодекса // Журнал КУПНП. – 2013. – № 1. – С. 76-82.

21 Сунь, Сяньчжун. О вещном праве. – М. – 2001. – С. 234-238.

22 Трощинский, П. В. Правовая система Китайской Народной Республики: становление, развитие и характерные особенности // Вестник университета им. О. Е. Кутафина (МГЮА). – 2015. – № 5. – С. 99-117.

23 Трощинский, П. В. Юридическая политика и законодательство Китайской Народной Республики периода реформ и открытости // Правоведение. – 2019. – № 2. – С. 285-308.

24 Хао, Тичуань. Противостояние и конфликт между верховенством

права и концепцией управления человеком - обзор некоторых важнейших спорных вопросов в построении правовой системы в первые годы становления КНР // Восточное право. – 2015. – № 1. – С. 2-20.

25 Хэ, Чиньхуа., Ли, Сюцин., Чэнь, И. Общий обзор проекта гражданского кодекса КНР- (Все три тома) - (исправленное и дополнительное издание). – М. – 2017. – С. 809-811.

26 Цзинь, Пин., Цзян, Пин., Вэй, Чжэнбин., Юй, Нэнбинь., Вань, Вэйгуо. Пятидесятилетний обзор разработки гражданского законодательства КНР. [Электронный ресурс]. – Режим допуска : <https://www.bjac.org.cn/news/view?id=1267>. - 09. 07. 2008.

27 Цуй, Цзянюань. Вещное право. – М. – 2017. – С. 32 -116.

28 Чжан, Цзиньфань. Сборник исследований китайской правовой системы. – М. – 2010. – С. 112.

29 Чжоу, Нань. Оригинальный трактат о римском праве: часть 2. – М. – 1994. – С. 768.

30 Чжэн, Юйбо. Общие гражданско-правовые положения. – М. – 1998. – С. 15.