
ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

УДК 347

А.П. Фоков, д-р юрид. наук, профессор, ФГБОУ ВО «Юго-Западный государственный университет» (Курск, Россия) (e-mail: fokovam@yandex.ru)

КОДИФИКАЦИЯ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В КИТАЙСКОЙ НАРОДНОЙ РЕСПУБЛИКЕ (ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ): ИСТОРИЯ И СОВРЕМЕННОСТЬ

В настоящей статье автор освещает основные исторически сложившиеся этапы кодификации гражданского законодательства в Китае, раскрывает содержание «Общих положений Гражданского кодекса КНР», вступившего в силу с 1 октября 2017 года, прогнозирует дальнейшие перспективы развития институтов гражданского права Китая в современных экономических условиях. Автор анализирует исторически сложившиеся этапы кодификации большого массива гражданского законодательства Китая в XX и начале XXI веков, показывает его ориентацию на заимствование опыта России по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства, а также учитывает международные обязательства, связанные с участием государства в ВТО.

Современная доктрина о том, что Гражданский кодекс – это своего рода экономическая конституция, которая постоянно эволюционирует не только во времени, но и пространстве, показывает, что в Китае процесс реформирования гражданского законодательства проходит медленно и без спешки. Тем самым, показательно, что процедуры, связанные с подготовкой, обсуждением и принятием Гражданского кодекса КНР, исторически сложились во времени: от прошлого – к настоящему и, безусловно, - к будущему с перспективой решения новых социально-экономических проблем на базе стабильных кодифицированных законов.

До настоящего времени, наука российского гражданского права так и не получила полного освещения процессов реформирования гражданского законодательства после образования Китайской народной республики в 1949 году, а также нет ответа на законный вопрос о том, а по какой причине так и не были приняты разработанные учеными Проекты Гражданского кодекса Китая (1954 г.), (1962 г.), (1979 г.), (2002 г.)?

Автор статьи понимает всю сложность поднятой темы исследования, но и обращает внимание на тот факт, что в последние годы между учеными-цивилистами и практическими работниками Китая и России наметилась тенденция к интенсификации развития общих положений и институтов гражданского права в условиях международного сотрудничества.

Но вопрос о том, можно ли отождествлять этапы кодификации гражданского законодательства России и Китая, по-прежнему остается открытым, поскольку исторические особенности Китая, менталитет его граждан и традиции не позволяют в полном объеме использовать опыт России, которая в свое время предложила новый унифицированный текст Гражданского кодекса в условиях вступления в ВТО.

Автор останавливается не только на проблемах понимания исторических этапов реформирования гражданского законодательства Китая во времени, но и его особенностей в пространстве, когда кодификация общей части и институтов гражданского права происходит под воздействием формирования единой судебной практики в условиях рыночной экономики.

В процессе исследования автором использовались аналитический, формально-юридический методы, метод абстрагирования, позволившие сформулировать выводы по проведенному исследованию.

Автор приходит к выводу о том, что кодификация гражданского законодательства в Китае имеет общие исторически сложившиеся взаимосвязи с Россией, но в то же время, и отличительные особенности, которые выражены в содержании «Общих положений Гражданского кодекса КНР» (далее – ГК КНР), вступившего в силу с 1 октября 2017 года.

Ключевые слова: Конституция КНР, гражданское законодательство, Общие положения Гражданского кодекса КНР, кодификация.

DOI: 10.21869/2223-1560-2018-22-2-128-135

Ссылка для цитирования: Фоков А.П. Кодификация гражданского законодательства в Китайской народной республике (общие положения): история и современность // Известия Юго-Западного государственного университета. 2018. Т. 22, № 2(77). С. 128-135.

Современное состояние и развитие гражданского законодательства в Китайской народной республике дают основание полагать о том, что процесс по кодификации общей и особенной части успешно реализуется путем принятия 15 марта 2017 года первого кодифицированного акта «Общих положений ГК КНР», вступившего в силу с 1 октября 2017 года [9].

15 марта 2017 года на весенней сессии Всекитайского собрания народных представителей (ВСНП) КНР (китайский парламент) было отмечено, что новый закон, регулирующий общую часть гражданского права: «Общие положения гражданского права» («Общие положения» или ОПГП), принимается взамен устаревшего закона «Общие положения гражданского права» 1986 года [9].

В Китае мудро рассудили, что в мире всегда есть чему поучиться, но любой даже самый хороший закон, в том числе гражданско-правовой, нуждается в осмыслении во времени и пространстве, а каждый исторический этап подчеркивает недостатки.

Таким образом, как мы отмечали ранее в своих исследованиях [6, с. 22-27; 7, с. 45-49] китайские так же, как и российские ученые едины в том, что исторически складывающиеся общественные отношения, а в настоящее время, условия рыночной экономики – основа реформирования гражданского законодательства.

При последней Цинской династии (1644 – 1911 гг.) Китай имел два систематизированных свода законов, один из которых относился к гражданскому, уголовному и семейному праву. По форме этот свод законов (Дацин люйли) пред-

ставлял собой сборник огромного числа казусов.

Основанный преимущественно на германском и японском законодательстве Гражданский кодекс Китая, включающий гражданское и торговое право, вступил в силу в 1929 – 1931 годах, а с момента КНР в 1949 году прекратил свое действие.

Как отмечают китайские ученые-цивилисты [1, с. 4-6], первый кодифицированный Гражданский кодекс был осуществлен гоминдановским правительством, построен по модели швейцарской кодификации и с некоторыми изменениями и дополнениями действует до настоящего времени только на Тайване.

По мере продвижения страны к рыночной экономике «с китайским лицом и особенностями традиций» в декабре 1956 г. в КНР был подготовлен проект нового кодифицированного Гражданского кодекса, но его текст так и остался в забвении времени. Только после 3-го пленума Центрального Комитета Коммунистической партии Китая 11-го созыва в 1978 г. вновь была создана рабочая группа по разработке нового проекта Гражданского кодекса. В неё вошли десять правоведов из числа университетских профессоров, судей Высшего народного суда и сотрудников Госсовета по экономике и Госплана.

Как отмечает ученый Лю Цзинь Пин [1, с. 5] в выработке текста Гражданского кодекса принимали участие известные учёные-цивилисты: Цзян Пин, Ван Цзяфу, Юн Нэнбинь, Лин Цзэнньн, но учитывая, что в начале 1980-х гг. Китай все еще оставался страной с плановой экономикой, то и этим материалам не суждено

было воплотиться в кодифицированном законодательном акте.

Начало осуществления политики реформ и открытости привело к появлению новых политических, экономических и социальных условий, подлежащих учёту в ходе работ по кодификации гражданского законодательства в КНР. Применительно к современным условиям задача разработки проекта нового гражданского кодекса была сформулирована после изменений и дополнений, внесённых в 2004 г. в Конституцию КНР 1982 г.

Впоследствии, начиная с 1979 года были заново кодифицированы основные отрасли права (единый УК и УПК), а в 1986 году приняты «Общие положения гражданского права» [4, с. 322-323]. С того времени и на сегодняшний день создание современного гражданского законодательства осложняется тем фактом, что нет четкой конечной модели «социализма с китайской спецификой», но желание его модернизации, как в России, приобретает приоритет в государственной политике.

Неудивительно, что китайские ученые-цивилисты очень прагматично относятся к кодификации гражданского законодательства.

Так, Лю Цзюнь Пин [1, с. 4-7], а впоследствии, Чжан Лянвэй [3, с. 90-94] признают, что после образования Китайской народной республики Гражданский кодекс разрабатывался: в 1954 году, 1962 году, 1979 году и 2002 году, но проекты кодифицированных актов так и остались невостребованными обществом.

Неудивительно, что только 23 октября 2014 года на 4-ой пленарной сессии 18 созыва ЦК КПК было принято «Постановление о некоторых важных вопросах, касающихся всестороннего продвижения

в направлении государством на основе законов» [8]. Как отмечает ученый Цзян Аньцзе [5], пятая попытка кодификации гражданского законодательства увенчалась успехом, 5 июля 2016 года на сайте ВСНП были опубликованы: основное содержание «Общих положений ГК КНР (проект)» и «Объяснений общих положений ГК КНР» для всеобщего обсуждения общественности и правоведов.

Как мы отмечали ранее, 15 марта 2017 года на заключительном заседании ежегодной сессии ВСНП были приняты ««Общие положения ГК КНР» [9], вступившего в силу с 1 октября 2017 года и названного зарубежными экспертами «Гражданским кодексом КНР».

«Общие положения ГК КНР» состоят из 11 глав, объединяющих 186 статей, и в этой связи можно признать, что в определенной мере, структура акта вполне сопоставима с общей частью Гражданского кодекса РФ, включающей 20 глав и 306 статей, с изъятиями институтов, регулирующих «право собственности и другие вещные права».

Тем не менее отметим, что «Общие положения ГК КНР» (1917 г.) основываются на «Общих положениях ГК КНР» (1986 г.) по методу «разъединения общего делителя (disjuncting common factor)» [3, с. 91], т.е. включает в себя положения, предназначенные для общего применения с нормами, сосредоточенными в иных разделах. Ввиду того, что часть положений закона 1986 г. устарели, и в минувшие годы вышел ряд других законов, иным образом регулирующих гражданско-правовые отношения, то даже судьи часто выносили противоречивые вердикты по аналогичным судебным разбирательствам [7, с. 47].

Таким образом, пересмотр общих принципов гражданского права стал жизненно необходимой мерой по регулированию правовой сферы Китайской народной республики.

Ввиду изменения социально-экономических условий в Китае, законодатели пересмотрели большую часть «Общих принципов гражданского права» (1986 г.) и ввели ряд положений, более эффективно защищающих права физических и юридических лиц.

«Общие положения ГК КНР» (1917 г.) содержат следующие принципы гражданского права: равенства, добровольности, справедливости, эквивалентной компенсации, искреннего доверия, охраны окружающей среды, соблюдения законодательства, защиты прав и исполнения обязательств (ст.ст.2-9). По «Общим положениям ГК КНР» граждане с момента рождения и до смерти обладают гражданской правоспособностью (ст.9).

В качестве новации, отметим, что в «Общие положения ГК КНР» (1917 г.) внесено положение, направленное на защиту еще не родившегося ребенка (плода), т.е. обеспечивается гражданско-правовая защита эмбрионов. Эмбрионы, которые могут стать наследниками недвижимого имущества или на кого оформлена дарственная, должны рассматриваться в качестве субъектов гражданского права. Однако если плод мертворожденный, то указанное не образует гражданских прав и не налагает обязанностей (ст.16).

«Общие положения ГК КНР» (1917 г.) ограничили минимальный возраст в части признания ограниченно дееспособности несовершеннолетних с 10 до 6 лет и признали, что каждый совершеннолет-

ний гражданин, который признан недееспособным или имеющим ограниченную дееспособность, имеет право на опекуна.

В то же время, «Общие положения гражданского права КНР» (1986 г.) содержали положение о том, что под опеку попадают только несовершеннолетние и душевнобольные граждане.

Как отмечают ученые-цивилисты, в частности Чжан Лянвэй [3], несовершеннолетние по достижении 10 лет и более считаются ограниченно дееспособными, они могут осуществлять полную гражданскую деятельность через законных представителей (ст.12). Несовершеннолетние, не достигшие 6 лет, считаются недееспособными и осуществлять от их имени гражданско-правовые действия могут их законные представители (опекуны). Такое положение соответствует закону «Об образовании в КНР» (ст.12). Несовершеннолетние по достижении ими 6 лет должны получать обязательное образование.

«Общие положения ГК КНР» (1917 г.) в Разделе 3 – «Юридические лица» закон разделяет юридические лица на предприятия, учреждения, хозяйственные единицы, общественные организации. Тем самым, заимствовав опыт Германии и Швейцарии новый ГК КНР предусмотрел «коммерческие юридические лица» (Гл.2), «некоммерческие юридические лица» (Гл.3) и «организации без образования юридического лица» (Гл.4).

По мнению китайских правоведов [2, с. 54], статус «особых юридических лиц» без образования юридического лица смогут получить сельские экономические коллективы и деревенские комитеты. Новый статус позволит этим организациям заключать договоры и более эффективно защищать права и интересы своих членов.

Удивительно, но в науке китайской цивилистики впервые в текст «Общих положений ГК КНР» (2017 г.), тем самым, новый ГК КНР (2017 г.) введена нормативная классификация юридических лиц, которые выглядят следующим образом:

1. Коммерческие юридические лица (предприятия): общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества с ограниченной ответственностью и другие (в частности, паевые и кооперационные совместные предприятия, а также обычные и ограниченные товарищества), которые имеют право создать или быть участниками в том числе и иностранные лица.

2. Некоммерческие юридические лица (не предприятия): государственные учреждения, общественные организации, фонды, организации социального обслуживания, религиозные организации и другие.

3. Специальные юридические лица: органы государственной власти, сельскохозяйственные кооперативы, городские сельскохозяйственные кооперативы и массовые автономные организации основного уровня (городские и сельские комитеты), которые управляют государственной (общенародной) собственностью и коллективной собственностью трудящихся масс в городе и сельской местности или социалистической общественной собственностью.

Отметим, что в «Общих положениях ГК КНР» (2017 г.) не уточняется гражданско-правовой статус специальных юридических лиц: не разделяет на всекитайский, региональный и местный уровень, не конкретизирует статус государства (КНР).

В Раздел 5 «Общих положений ГК КНР» (2017 г.) «Гражданские права» добавлено новое положение о защите виртуального имущества в сети Интернет (информационные, электронные и иные данные) (ст.104 и п.2 ст.108).

Раздел 7 «Общих положений ГК КНР» (2017 г.) «Представительство» дополнен положением о возможности представителя осуществлять защиту законных интересов доверителя и третьего лица в целях безопасности сделки. Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, за исключением случаев, прямо указанных в законе (ст.148).

В Раздел 8 «Общих положений ГК КНР» (2017 г.) «Гражданская ответственность» введен совершенно новый способ ответственности: обязанность нести гражданско-правовую ответственность в виде экологического восстановления окружающей среды (п.1 ст.160).

Помимо этого, в закон были добавлены положения об ответственности за нанесение ущерба репутации и чести героев.

По «Общим положениям гражданского права КНР» (1986 г.) срок исковой давности для предъявления иска в народный суд в целях защиты гражданских прав устанавливался в 2 года (ст.135), а по новому ГК КНР (1917 г.) срок давности продлен до 3 лет (ст.167). Более того, народный суд не может по своей инициативе применять срок исковой давности (ст.170), а отказ лица от применения срока исковой давности недействителен (п.2 ст.176).

Как отмечают СМИ Китая [8], китайские ученые, в частности, У Цюаньлэй, Бу Юаньши, Чи Мэнцзяо, Хуан Фуньин, Чжан Тьетье и Чжэн Хуй, в процессе под-

готовки и принятия нового кодифицированного акта ГК КНР были единодушны в том, что в быстро меняющемся современном мире создавать объемистые кодексы, на манер ГК Франции и ГГУ Германии, нецелесообразно. Поэтому «Общие положения ГК КНР» (2017 г.) – это небольшой по объему и содержанию текст Гражданского кодекса, который, по мнению китайских ученых, будет оттачиваться на практике правоприменителями, а впоследствии усовершенствоваться.

Таким образом, первый этап кодификации гражданского законодательства КНР в рамках общей части успешно завершен, что дает возможность упорядочить и объединить, всесторонне систематизировать существующие гражданские законы и нормы.

Например, серия принятых ранее гражданских законов: «Общие положения гражданского права КНР» (1986 г.), «Закон о наследовании», «Закон о браке», «Закон об усыновлении», «Закон о договорах», «Закон о патентах», «Закон об авторском праве» «Закон КНР об ответственности за нарушение прав» [3, с. 93] и иные – позволяют создать стройную систему гражданского права Китая и опираться на нее в правоприменительной практике, в том числе, и судов.

В дальнейшем, по аналогии с Россией разделы и подразделы Особенной части ГК КНР будут поэтапно рассматриваться постоянными комитетами ВСНП и приниматься в течение 2018 года и до марта 2020 года. Всекитайским собранием народных представителей будет принят и законодательно обеспечен единый Гражданский кодекс КНР [3, с. 92-94].

Таким образом, надеемся, что в ближайшие годы в современном Китае сфор-

мируется целостная гражданско-правовая система, с унификацией и кодификацией гражданского законодательства.

Список литературы

1. Лю Цзюнь Пин. Кодификация гражданского законодательства в Китайской Народной Республике: автореф. дис... канд. юрид. наук. М., 2010.

2. Лян Хуэйсин. Важный вопрос в законодательстве общих положениях Гражданского кодекса // Китайский адвокат. 2016. № 7.

3. Чжан Лянвэй. Пятый вариант проекта Гражданского кодекса КНР: новые положения общей части // Пробелы в российском законодательстве. 2017. №2.

4. Правовые системы стран мира: энциклопедический словарь / под ред. проф. А.Я. Сухарева. М.: Норма – Инфра, 2000.

5. Цзян Аньцзе. Кодификация Гражданского кодекса в ключевой этап // Газета законодательства Китая (на кит.яз.). [Электронный ресурс]. URL: [http:// legal.people.com.cn/n/2015/0701/c188502-27233980.html](http://legal.people.com.cn/n/2015/0701/c188502-27233980.html). (Дата обращения: 12.03.2018).

6. Фоков А.П. О концептуальных основах кодификации гражданского законодательства в Китайской Народной Республике // Гражданское право. 2012. №3.

7. Фоков А.П. О роли судебной власти в развитии гражданского законодательства в условиях интенсификации международного сотрудничества России и Китая // Международное публичное и частное право. 2015. №1.

8. China-INC.ru. Информационно-аналитический портал о Китае 25.10.2014 г. [Электронный ресурс]. URL: inc.ru/news/pravovoj_status_i_klassifikacija_juridicheskikh_lic_po_grazhdanskomu_kodeksu_knr/2

014-10-251012. (Дата обращения: 12.03.2018 г.).

9. URL: http://chinalawinfo.ru/civil_law/general_principles_civil_law/general_principles_civil_law_p2_ch1. (Дата обращения: 12.03.2018 г.)

10. General provisions of the civil code of the PRC. URL: <https://scholarship.law.duke.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=3995&context=lcp>. (Дата обращения: 30.03.2018 г.).

Поступила в редакцию 30.03.18

UDC 347

A.P. Fokov, Doctor of Juridical Sciences, Professor, Southwest State University (Kursk, Russia) (e-mail: fokovam@yandex.ru)

THE CODIFICATION OF CIVIL LAW IN THE PEOPLE'S REPUBLIC OF CHINA (GENERAL PROVISIONS): HISTORY AND MODERNITY

In this article, the author highlights the main historical stages of the codification of civil legislation in China, reveals the content of the "General provisions of the civil code of the PRC", which entered into force on October 1, 2017, predicts further prospects for the development of Chinese civil law institutions in modern economic conditions

The author analyzes the historical stages of codification of a large array of Chinese civil legislation in the twentieth and early TWENTIETH centuries, shows its focus on borrowing Russia's experience in codification and improvement of civil legislation, and also takes into account international obligations related to the participation of the state in the WTO. The current doctrine that the Civil code is a kind of economic Constitution that is constantly evolving, not only in time but also in space, shows that in China the process of reforming civil legislation is slow and haste. Thus, it is significant that the procedures related to the preparation, discussion and adoption of the civil code of the PRC have historically developed over time: from the past to the present and, of course, to the future with the prospect of solving new social and economic problems on the basis of stable codified laws.

Until now, the science of Russian civil law has not received full coverage of the processes of reforming the civil legislation after the formation of the people's Republic of China in 1949, and there is no answer to the legitimate question of, and for what reason have not been adopted by scientists developed the Draft Civil code of China (1954), (1962), (1979), (2002)?

The author understands the complexity of the topic, but also draws attention to the fact that in recent years, between civil scientists and practitioners of China and Russia there is a tendency to intensify the development of General provisions and institutions of civil law in the context of international cooperation. But the question of whether it is possible to identify the stages of codification of the civil legislation of Russia and China is still open, because the historical features of China, the mentality of its citizens and traditions do not allow full use of the experience of Russia, which at one time proposed a new unified text of the Civil code in the context of WTO accession.

The author focuses not only on the problems of understanding the historical stages of reforming China's civil legislation in time, but also its features in the space, when the codification of the General part and institutions of civil law is under the influence of the formation of a common judicial practice in a market economy. In the course of the research the author used analytical, formal and legal methods, abstraction method, which allowed to formulate conclusions on the conducted research. The author comes to the conclusion that the codification of civil legislation in China has a common historical relationship with Russia, but at the same time, and distinctive features, which are expressed in the content of the "General provisions of the civil code of the PRC" (hereinafter – the civil code of the PRC), which entered into force on October 1, 2017.

Key words: Constitution of the PRC, civil law General provisions of the Civil code of the PRC, the codification of.

DOI: 10.21869/2223-1560-2018-22-2-128-135

For citation: Fokov A.P. The Codification of Civil Law in the People's Republic of China (General Provisions): History and Modernity. Proceedings of the Southwest State University, 2018, vol. 22, no. 2(77), pp. 128-135 (in Russ.).

Reference

1. Lyu Czyun' Pin. Kodifikaciya grazhdanskogo zakonodatel'stva v Kitajskoj Narodnoj Respublike. Avtoref. diss. kand. jurid. nauk. Moscow, 2010.
2. Lyan Huehjsin. Vazhnyj vopros v zakonodatel'stve obshchih polozheniyah Grazhdanskogo kodeksa. Kitajskij advokat, 2016, no. 7.
3. Chzhan Lyanvehj. Pyatyj variant proekta Grazhdanskogo kodeksa KNR: novye polozheniya obshchej chasti. Probely v rossijskom zakonodatel'stve, 2017, no.2.
4. Pravovye sistemy stran mira. EHnciklopedicheskij slovar', ed. by A.Ya. Suharev. Moscow, Norma – Infra Publ., 2000.
5. Czyan An'cze Kodifikaciya Grazhdanskogo kodeksa v klyuchevoj ehtap. Gazeta zakonodatel'stva Kitaya (na kit.yaz.). URL: <http://legal.people.com.cn/n/2015/0701/c188502-27233980.html>. (Data obrashcheniya: 12.03.2018).
6. Fokov A.P. O konceptual'nyh osnovah kodifikacii grazhdanskogo zakonodatel'stva v Kitajskoj Narodnoj Respublike. Grazhdanskoe pravo, 2012, no. 3.
7. Fokov A.P. O roli sudebnoj vlasti v razvicii grazhdanskogo zakonodatel'stva v usloviyah intensivacii mezhdunarodnogo sotrudnichestva Rossii i Kitaya. Mezhdunarodnoe publichnoe i chastnoe pravo, 2015, no. 1.
8. China-INC.ru. Informacionno-analiticheskij portal o Kitae 25.10.2014 g. URL: inc.ru/news/pravovoj_status_i_klassifikacija_juridicheskikh_lic_po_grazhdanskomu_kodeksu_knr/2014-10-251012. (Data obrashcheniya: 12.03.2018 g.).
9. URL: http://chinalawinfo.ru/civil_law/general_principles_civil_law/general_principles_civil_law_p2_ch1. (Data obrashcheniya: 12.03.2018 g.).
10. General provisions of the civil code of the PRC. URL: <https://scholarship.law.duke.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=3995&context=lcp>. (Data obrashcheniya: 30.03.2018 g.).