

Качественно и эффективно выполнить стоящую перед вузом задачу подготовки юриста-профессионала можно только при условии успешной реализации и содержательного, и воспитательного потенциалов всего комплекса учебных дисциплин гуманитарного, социального и экономического блока (цикла), преподаваемых в вузе. Дисциплина «История политических и правовых учений» является важной составляющей. Изучая эту дисциплину, студенты получают возможность ознакомиться с наиболее известными и значимыми политико-правовыми идеями, теориями, учениями мыслителей прошлого и, таким образом, увидеть ретроспективу осмысления «современной» для этих мыслителей политико-правовой реальности. Что, в свою очередь, поможет обучающимся глубже осмыслить сегодняшнюю политико-правовую действительность, а также увидеть те тенденции, которые в ней зарождаются и формируются, предвидеть их развитие в перспективе.

1. Титлина, Е.Ю. Преподавание профессиональной этики как фактор формирования личности специалиста-профессионала // Вестник АмГУ. – 2015. – Вып. 70. – С. 24-29.

2. Федеральный государственный образовательный стандарт высшего образования по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция» (уровень бакалавриата). – 2016. – С. 1-102.

3. Федеральный государственный образовательный стандарт высшего профессионального образования по направлению подготовки 030900 «Юриспруденция» (квалификация (степень) – «магистр»). – 2010. – С. 1-11.

УДК 347.1

**Н.В. Кононкова, У Суйфэй**

### **ОСОБЕННОСТИ ИСТОЧНИКОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА КНР**

*В статье исследуются особенности источников гражданского права КНР. Гражданское право, являясь относительно новой категорией в правовой системе китайского государства, начинает активно формироваться в 80-х гг. XX в. как важный правовой регулятор рыночной экономики.*

*Ключевые слова: гражданское право, источники права, Гражданский кодекс, нормативный правовой акт, закон, правовой обычай, судебное толкование.*

### **CHARACTERISTICS OF THE SOURCES OF CIVIL LAW OF THE PRC**

*The article explores the features of the sources of civil law of the People's Republic of China. Civil law, being a relatively new category in the legal system of the Chinese state, begins to be actively formed in the 80s of the XX century, as an important legal regulator of a market economy.*

*Key words: civil law, sources of law, civil code, normative legal act, law, legal custom, judicial interpretation.*

В XXI в. Китайская Народная Республика по уровню и темпам экономического развития занимает лидирующие позиции в мире, составляя серьезную конкуренцию ведущим странам Европы и

США. Уникальность ситуации заключается в том, что успехов в рыночной экономике, информационных технологиях КНР достигает в конце XX – начале XXI вв., не имея сложившейся системы гражданско-правового законодательства, регламентирующего сферу имущественных и коммерческих правоотношений. Развивать рыночную экономику в Китае приходилось одновременно с формированием ее нормативно-правового обеспечения. В отличие от многих других стран Европы, Америки и др., в которых гражданское и коммерческое (торговое) законодательство складывалось на протяжении XV-XX вв., становление гражданского права в Китае, как самостоятельной отрасли в правовой системе страны, начинается только в XX в. Этот факт определил как внутреннее строение современного гражданского права Китая, так и особенности его источников. В статье исследуется вопрос формирования современной системы источников гражданского права КНР и их особенностей.

### История вопроса

Обращение к истории права Китая важно для понимания особенностей традиционной правовой культуры китайского общества и ее влияния на современные процессы формирования гражданского права, его законодательства. Гражданское право КНР является относительно новой категорией в правовой системе китайского государства.

Традиционным правом в Китае на протяжении тысячелетий оставалось уголовное право, которое пронизывало все сферы социально-экономических отношений. Нормы уголовного права с древности до нового времени (XVIII в. до н.э. – XX в. н.э.) имели надотраслевой характер. Они применялись как за уголовные преступления, так и за нарушения семейных, обязательственных, имущественных правил, установленных правовыми обычаями. Известные сегодня источники древнекитайского, средневекового права, права нового времени – такие как своды законов «Фа-Цзин» в период Воюющих царств, законов династии Цинь, законы династий Мин и Тан, свод законов династии Цин «Дацин Люйли» были уголовно-правовыми. Их назначением было установление уголовной ответственности как за преступления, так и за гражданские нарушения. Можно сказать, что в китайском общественном сознании право (закон) традиционно ассоциировалось не со средством регулирования общественных, в том числе гражданско-правовых отношений, а с наказанием.

Первые законы, регламентировавшие торговые и коммерческие отношения, были приняты в начале XX в., в конце правления последней императорской династии Цин. После ее свержения в Китайской Республике (1929–1931 гг.) был принят первый Гражданский кодекс, который запустил процесс ломки многовековой правовой традиции. После свержения гоминдановского режима и образования в 1949 г. КНР все законы, включая Гражданский кодекс Китайской Республики, были отменены.

Новый этап становления гражданского права начался в КНР в конце 80-х гг. XX в., что напрямую связано с проводимыми экономической и политической реформами. Создание в ходе реформ рыночной экономики стало новым социально-экономическим курсом КНР и потребовало правового обеспечения. Начиная экономическую реформу, Китай столкнулся с проблемой полного отсутствия законодательства, регламентирующего свободный гражданский оборот, коммерческую деятельность. Экономические реформы стали основной причиной развития нового законодательства, регламентирующего рыночные отношения.

В первую очередь был необходим Гражданский кодекс как базовый, основополагающий нормативно-правовой акт гражданского права. Создание его оказалось непростой задачей, учитывая особенности традиционного права Китая, в частности отсутствие опыта гражданско-правового регулирования имущественных, торговых отношений. Кроме того, важнейшие принципы гражданского права – неприкосновенность собственности, свобода договора, равенство участников гражданских отношений, беспрепятственное осуществление гражданских прав – не входили в число традиционных

китайских ценностей, и принять их в условиях тоталитарного командно-бюрократического режима и государственной (общенародной) собственности было непросто.

Начался длительный путь изучения теории и практики мировой цивилистики, кодификации гражданского законодательства других стран, начиная с римского права и заканчивая современными кодексами в СССР, в странах Европы, Америки и др. [1]. Но по разным причинам Гражданский кодекс КНР так и не был принят, несмотря на неоднократные попытки. До 2019 г. было разработано четыре проекта Гражданского кодекса (1954 г., 1962 г., 1979 г. и 2002 г.), так и не ставшие основным законом.

Вместо кодекса были приняты «Общие положения гражданского права» (ОПП), вступившие в силу с января 1987 г. ОПП представляет собой усеченный вариант общей части традиционного Гражданского кодекса, действующего в странах континентальной правовой семьи. В ОПП были урегулированы вопросы частного права, не вызывавшие разногласий у китайских правоведов и законодателей.

Кроме базового закона, с 80-х гг. была принята серия законов и положений гражданско-правового характера, которыми регулировался правовой статус субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности и в которых содержалась регламентация отношений собственности. Среди них законы КНР «О хозяйственном договоре» (декабрь 1981 г.), «О товарных знаках» (август 1982 г.), «О патентах» (март 1984 г.), «О внешнеэкономическом договоре» (март 1995 г.), «О наследовании» (апрель 1985 г.), «О техническом договоре» (июнь 1997 г.), «О кооперационных предприятиях с китайским и иностранным участием» (апрель 1988 г.), «Об авторском праве» (сентябрь 1990 г.), «О компаниях» (декабрь 1993 г.) и др.

Однако следует отметить, что эти законы имели общий характер и были краткими по содержанию. Применение их на практике вызывало большие трудности, поскольку в них было недостаточно нормативных правил. Для конкретизации таких законов принимали подзаконные акты, именуемые «Положениями о порядке применения законов». В Положениях, издаваемых Постоянным комитетом (ПК) ВСНП, регламентировался порядок применения норм закона в конкретных случаях. То есть сложилась двухуровневая система гражданско-правового законодательства. Нередко разработке общенациональных законов предшествовало принятие местных локальных нормативных актов, регламентировавших какую-то новую группу общественных отношений в сфере рыночной экономики. Такие специфические методы становления гражданско-правового законодательства стали проявлением политики «идти на двух ногах в области разработки гражданского права»[2], т.е., не забывая о Гражданском кодексе, принимать отдельные гражданские законы.

### **Современная система источников гражданского права КНР**

За 40 лет развития гражданского права в КНР сложилась определенная система, в которой основным источником является нормативно-правовой акт. Страны, в которых закон выступает в качестве основного источника права, относятся в большинстве своем к романо-германской правовой семье, для которой характерна отраслевая кодификация гражданско-правовых норм. В теории права Гражданский кодекс носит характер базового закона, а другие нормативно-правовые акты, регулирующие более узкие группы гражданско-правовых отношений, считаются специальными. Специальные законы имеют приоритет над общим законом, но не могут противоречить правовым принципам, декларированным в Гражданском кодексе.

Особенность системы источников гражданского права КНР заключается в первоочередном принятии специальных законов, регламентирующих вещные, обязательственные, семейные, наследственные, авторские правоотношения и отсутствии общего базового закона – Гражданского кодекса. Но, несмотря на то, что в настоящее время в Китае нет Гражданского кодекса, система гражданского

права создана за счет многочисленного гражданско-правового законодательства, регламентирующего все аспекты социальной жизни общества [3]. Все законы, регламентирующие гражданские правоотношения, относятся к группе основных законов, так как на основании ст.62 Конституции КНР принимаются только Всекитайским собранием народных представителей – высшим законодательным органом страны.

Функцию общей части базового закона до 2017 г. выполняли «Общие положения гражданского права» (ОПП), имевшие излишне общий характер. Но 15 марта 2017 г. был принят новый закон «Общая часть гражданского права КНР», вступивший в силу с 1 октября 2017 г. В научной литературе этот закон называют по-разному, чаще всего – «Общая часть Гражданского кодекса КНР» [4], а также «Основные начала гражданского законодательства КНР», либо «Основы гражданского законодательства КНР» [5].

Мы придерживаемся названия нового закона – «Общая часть Гражданского кодекса КНР», учитывая содержание нормативного акта и то значение, которое ему придавалось при принятии документа. Сейчас в КНР идет процесс принятия Гражданского кодекса (пятая попытка), указанный нормативный акт был принят как общая часть будущего Гражданского кодекса [6].

В действующую систему источников гражданского права КНР входит ряд специальных законов, которые можно рассматривать в качестве правовых институтов гражданского права, могущих войти в качестве самостоятельных разделов в готовящийся Гражданский кодекс. В принятой Общей части Гражданского кодекса (ст. 11) содержится положение о приоритете норм специальных законов по отношению к общим нормам. «Если в других законах содержатся специальные положения о гражданских отношениях, такие положения должны соблюдаться» [7]. Среди специальных следует выделить законы: «О браке» (1980 г.), «О патентах» (1984 г.), «О наследовании» (1985 г.), «Об авторском праве» (1990 г.), «О договорах» (1999 г.), «О вещном праве» (2007 г.), «О деликтах» (2009 г.).

Эти гражданские нормативно-правовые акты составляют структуру и содержание гражданского права КНР и указывают на то, что гражданское законодательство Китая достигло определенной зрелости. На наш взгляд, в Китае уже сформировалась гражданско-правовая система, хотя требующая дальнейшей унификации в Гражданском кодексе.

Особое место в системе источников гражданского права занимают судебные толкования высшего судебного органа – Верховного народного суда (ВНС) КНР. На основании закона о судостроительстве ВНС может издавать судебные разъяснения по конкретным судебным делам. И хотя эти судебные разъяснения не являются легальным толкованием (легальные толкования имеет право давать только высший законодательный орган власти – Постоянный комитет Всекитайского собрания народных представителей (ПК ВСНП), его разъяснения на практике приобрели силу закона. В последние годы высший судебный орган все чаще дает не просто разъяснения по конкретным судебным делам, а систематические и абстрактные толкования, которые не отличаются от законов.

Таким образом, несмотря на то, что по закону судебные органы (ВНС) могут лишь толковать законы применительно к конкретному судебному делу, в реальности изданные ВНС многочисленные судебные разъяснения играют более значимую роль. «Эти судебные разъяснения заполнили пробелы и недочеты в законодательстве, внесли исправления в нормы, не соответствующие требованиям, стали базой для внесения изменений в законы» [8]. Учитывая это, следует признать, что толкования Верховного народного суда КНР по вопросам применения законодательства стали важной составляющей частью действующей системы источников гражданского права Китая.

В систему источников гражданского права действующим законодательством включен и обычай, что является правовой новеллой. В Общих положениях гражданского права (1987 г.) эта норма отсутствовала. В статье 10 Общей части Гражданского кодекса (2017 г.) говорится, что рассмотрение гражданских споров осуществляется в соответствии с законом, но при отсутствии закона может при-

меняться обычай. При этом уточняется, что обычай не должен противоречить общественному порядку и принципу добросовестности [9]. Впервые в частном праве КНР устанавливаются общие правила применения обычая.

Обычай – это правило поведения, сложившееся исторически, вошедшее в привычку людей и считающиеся общепринятой нормой. В Китае за долгие годы истории сложилось немало обычаев в области гражданского права. Но не все они были санкционированы государством в форме законов. Это нередко приводило к противоречиям и конфликтам между правом и обычаем.

В настоящий момент недостаточно информации о правоприменении этой новой нормы. Но учитывая традиционную правовую культуру китайского общества, по которой национальной обычай с древних времен заменял в стране писаное частное право, можно предположить, что обычай станет важным и востребованным источником гражданского права. Особенно на местах, в сельских районах, где обычай до сих пор применялся в семейных, наследственных, обязательственных отношениях, нередко вступая в противоречие с новыми законами [10]. Этот источник частного права поддерживается китайскими учеными, правоведами [10, 11]. По их мнению, «по причине обширной территории Китая и в связи с наличием различных обычаев для лучшего разрешения гражданских споров очень важно, чтобы обычай был источником гражданского права (Сяо Минмин, 2017)» [11].

Источником современного гражданского права КНР можно считать, с нашей точки зрения, акты международного права – международные договоры, подписанные и ратифицированные Китайской Народной Республикой, совместные коммюнике, заявления и иные подобные документы, регулирующие имущественные, коммерческие отношения. Статья 12 Общей части Гражданского кодекса КНР (2017 г.) устанавливает, что гражданские правоотношения на территории Китайской Народной Республики регулируются законами КНР, если другим законом предусмотрено иное, то такие положения должны соблюдаться [12]. К подобным международным актам можно отнести Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.), Совместное заявление Правительств КНР и Великобритании по вопросу Сянган и др.

Таким образом, проанализировав современное гражданское законодательство КНР, следует отметить, что основными источниками гражданского права в стране являются нормативные правовые акты (законы); обычаи; судебные толкования; нормы международных договоров, актов. Особенность специального законодательства, регламентирующего основные гражданско-правовые отношения (вещные, обязательственные, семейные, наследственные, авторские) заключается в отсутствии кодификации правовых норм. К особенностям источников гражданского права следует также отнести судебные толкования Верховного народного суда КНР, которые в реальной практике приобрели роль квазизаконодательства. В судебных постановлениях высшего судебного органа КНР могут содержаться предписания не только по применению, но и по созданию правовых норм, не противоречащих принципам права КНР, а судебные акты, в которых закрепляются данные нормы, считаются источниками китайского гражданского права. В этом заключается национальная специфика китайского правового порядка.

---

1. Чжан Лянвэй. Развитие китайской гражданско-правовой науки в период после начала политики реформ и открытости // Проблемы экономики и юридической практики. – 2017. – № 1.

2. Пашенко, Е.Г. Экономическая реформа в КНР и гражданское право. – М.: Спартак, 1997. – С. 43-44.

3. Чжан Синьбао, Чжан Хун. Образование и прогресс гражданского права Китая за столетие // Изучение частного права. – 2012. – № 1. – С. 24. (на кит.яз.) Оригинальный текст: 张新宝, 张红: 一个世纪以来的中国民法之形成与演变. 私法研究, 2012年第1期, 第24页

4. Закон КНР «Общая часть Гражданского кодекса КНР» (на кит. яз.) – Режим доступа: [https://chinalaw.center/civil\\_law/china\\_civil\\_code\\_general\\_part\\_2017\\_russian](https://chinalaw.center/civil_law/china_civil_code_general_part_2017_russian) (Дата обращения 5 декабря, 2018).

5. Основы гражданского законодательства Китайской Народной Республики. – Режим доступа: <http://www.chinalegal.news/teksty/mingfa-zongze-text>. (Дата обращения 5 декабря, 2018г.).

6. Чжан Лянвэй. Пятый вариант проекта Гражданского кодекса КНР: новые положения общей части // Проблемы в российском законодательстве. – 2017. – № 2. – Режим доступа - <https://cyberleninka.ru/article/n/17671850> (Дата обращения 19 декабря 2019 г.).

7. Закон КНР «Общая часть Гражданского кодекса КНР». Статья 11. (на кит. яз. 第十一条其他法律对民事关系有特别规定的, 依照其规定。) – Режим доступа. [https://chinalaw.center/civil\\_law/china\\_civil\\_code\\_general\\_part\\_2017\\_russian](https://chinalaw.center/civil_law/china_civil_code_general_part_2017_russian). (Дата обращения 22.12.19 г.).

8. Ван Чжихуа. Судебные разъяснения в развитии гражданского права Китайской Народной Республики. – Режим доступа: <https://wiselawyer.ru/poleznoe/62237-sudebnye-razyasneniya-razviti-grazhdanskogo-prava-kitajskoj-narodnoj> (Дата обращения 23 декабря 2019 г.).

9. Закон КНР «Общая часть Гражданского кодекса КНР». Статья 10 (на кит. яз. 第十条 处理民事纠纷, 应当依照法律; 法律没有规定的, 可以适用习惯, 但是不得违背公序良俗。) – Режим доступа. [https://chinalaw.center/china\\_civil/china\\_civil\\_code\\_general\\_part\\_2017\\_chinese/](https://chinalaw.center/china_civil/china_civil_code_general_part_2017_chinese/) (Дата обращения 23.12.2019 г.).

10. Лю Цюсянь. Обычное право в системе источников права современного Китая // Вестник МГУ. Сер. 11 «Право». – 2017. – № 4. – С. 139-148.

11. Ван Хайцзюнь. «Закон “Общая часть гражданского права КНР” и развитие гражданского права Китая» // Вестник СПбГУ. «Право» 3: 413–421. <https://doi.org/10.21638/11701/spbu14.2018.310>.

12. Закон КНР «Общая часть Гражданского кодекса КНР», Статья 12. (на кит. яз. 第十二条中华人民共和国领域内的民事活动, 适用中华人民共和国法律。法律另有规定的, 依照其规定。 – Режим доступа [https://chinalaw.center/civil\\_law/china\\_civil\\_code\\_general\\_part\\_2017\\_russian](https://chinalaw.center/civil_law/china_civil_code_general_part_2017_russian). (Дата обращения 22.12.19 г.).

УДК 343.2-057.87 + 343.9

А.Ю. Альбеева

#### ПРЕСТУПЛЕНИЯ, СОВЕРШАЕМЫЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ НА ТЕРРИТОРИИ АМУРСКОЙ ОБЛАСТИ: КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЙ АСПЕКТ

*Статья посвящена криминологическому анализу преступлений, совершаемых лицами, не достигшими совершеннолетия. Цель статьи – проанализировать, какие тенденции характерны для такого вида преступности на территории Амурской области. Использовались общенаучные (диалектический, анализ, синтез) методы познания.*

*Ключевые слова: несовершеннолетние, преступность, криминальная ситуация.*

#### CRIMES DOING BY PERSONS UNDER AGE ON THE TERRITORY OF AMUR REGION: CRIMINOLOGICAL ASPECT

*The article is devoted to criminological analysis of crimes doing by persons under age. The goal of the article is to analyze what tendency characteristic for this kind criminality on the territory of Amur region. The implementation of the research goal was achieved with the help general scientific (dialectical method, analysis, synthesis) methods of cognition.*

*Key words: persons under age, criminality, criminal situation.*

Актуальность обращения к преступлениям, совершаемым несовершеннолетними или при их соучастии (вне зависимости от региона), обусловлена тем, что такие преступления в определенной