

Варавенко Виктор Евгеньевич, доцент кафедры частного права Владивостокского государственного университета экономики и сервиса, с.н.с. отдела исследования проблем международного частного права Центра международно-правовых исследований ЕврАзНИИПП, канд. юрид. наук

## **ОСОБЕННОСТИ РЕФОРМИРОВАНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КНР (НА ПРИМЕРЕ ИСТОЧНИКОВ ДОГОВОРНОГО ПРАВА)**

В отечественной юридической науке Китай рассматривается как государство восточного типа, с мощным административным аппаратом и правом, выполняющим карательную функцию, что обусловлено традиционализмом китайской культуры и общества. Господствующим подходом к изучению китайского права является его анализ сквозь призму политических явлений и процессов.<sup>1</sup> Таким образом, китайское право, вольно или невольно, рассматривается учёными исключительно как средство реализации политической воли правящей партии.

Однако значительные успехи Китая в области реформирования экономической и правовой систем (создание экономики рыночного типа и современного частного права) несколько не гармонируют с «традиционно-авторитарным» образом китайского общества и государства. Действительно ли Китай является страной, невосприимчивой к зарубежному опыту и новым идеям, в которой правит «железная воля» руководителей КПК? Ответим на этот вопрос, выявив факторы, влияющие на развитие гражданского, в частности, договорного права Китая, а также методы его реформирования.

---

<sup>1</sup> Пашенко Е.Г. Гражданско-правовое регулирование экономических отношений и хозяйственный арбитраж в КНР периода реформ экономической системы. Автореф. дис. д.ю.н. М., 1994; Политическая система и право КНР в процессе реформ 1978 – 2005 / Руководитель авторского коллектива Л.М. Гудошников. – М.: «Русская панорама», 2007.

Ключевой особенностью становления китайского гражданского права в конце XIX – начале XX века была необходимость реформирования правовой системы, обусловленная преимущественно внешнеэкономическими и внешнеполитическими факторами: поражение в Опиумных войнах, кабальные договоры с колониальными державами, слабый уровень развития национальной экономики. Китай осознал необходимость развития свободного предпринимательства как основы национального могущества и благосостояния; стремился прекратить действие консульской юрисдикции европейских стран на своей территории. Важным средством решения этих задач было создание жизнеспособного гражданского права. По распоряжению Императора Гуан-сю китайские дипломаты и юристы в кратчайшие сроки (с 1902 по 1908 гг.) изучили правотворческий и правоприменительный опыт зарубежных стран, разработали проекты Торгового кодекса и других законов, направленных на регулирование экономических отношений. При этом широко использовался опыт реформирования правовой системы в Японии.<sup>2</sup>

После свержения императорской династии в 1911 г. в течение двух десятилетий в Китае была создана система гражданского и торгового права. На основе императорских кодексов, в 1929 – 1931 гг. был разработан и принят Гражданский кодекс Китайской Республики, ставший основным источником правового регулирования хозяйственных отношений.<sup>3</sup> Кодекс был создан на

---

<sup>2</sup> См.: Liu Junhai. Comments on the Corporate Law of 1904 in Qing Dynasty. // <http://www.civillaw.com.cn/english/Regulation/more.asp>.

<sup>3</sup> Сонин В.В. Очерк истории обязательственного права Китая: В кн.: Договор в китайском праве: Сб. докум.: Пер. с кит. / Составитель М.В. Дроздов. – Владивосток, 1996. С. 9 – 10.

основе рецепции положений Германского Гражданского Уложения, что проявлялось в структуре кодекса, в принципах, лежащих в основе его норм.<sup>4</sup>

Исчезновение Китайской Республики и возникновение КНР в 1949 году ознаменовало 30-летний период стагнации в области правового строительства. Господствующая идеология проповедовала регулирование экономических отношений непосредственно административно-политическими решениями. И только в конце 70-х годов власти Китая осознали необходимость реформирования экономической и правовой систем.

У пришедших к власти «прагматиков» во главе с Дэн Сяопином отсутствовало видение дальнейшего направления экономического развития. Его подсказала сама практика: самовольное (без разрешения властей) применение рыночных методов в области сельскохозяйственного производства в некоторых провинциях страны.<sup>5</sup>

Избранный курс реформирования экономической системы потребовал создания законодательной базы, соответствующей потребностям рыночной экономики. И здесь, как и в начале XX века, Китай обратился к зарубежному правовому опыту. Так, в ходе создания Закона КНР о договорах Комиссия Всекитайского собрания народных представителей по законотворчеству неоднократно направляла специалистов в США, Канаду, Великобританию, Германию и Францию для изучения договорного права этих стран. По

---

<sup>4</sup> Riasanovsky V.A. Chinese Civil Law (China Studies in Chinese Government and Law): Reprint edition. / Ed. by J. En-pao Wang. – Arlington: University Publication of America, Inc. 1976. P. 111 – 122.

<sup>5</sup> История Китая: учебник / Под ред. А.В. Меликсетова. – М., 2007. С. 715 – 716.

инициативе названной Комиссии в Пекин были приглашены практикующие юристы из США для участия в работе над проектом Закона.<sup>6</sup>

Краткий обзор ключевых этапов развития гражданского законодательства в Китае позволяет утверждать, что в основе реформ китайского права лежала объективная потребность в создании сильной и конкурентоспособной рыночной экономики, а не политические предпочтения китайских властей, основанные на традиционализме культуры. Данное обстоятельство оказало влияние на выбор методов реформирования гражданского и, в частности, договорного права: (1) метод сравнительного правоведения; (2) метод экономического анализа права.

1) Метод сравнительного правоведения. На протяжении развития договорного права Китая его создатели широко использовали метод сравнительного правоведения для введения новых и совершенствования существующих институтов. Как говорилось ранее, и в ходе имперской кодификации начала XX века, и в ходе современных реформ, Китай использовал правовой опыт зарубежных стран, в частности Японии, Германии, Великобритании, США. Применение сравнительно-правового метода послужило предпосылкой гармонизации китайского права с национальными правопорядками тех стран, с которыми Китай, не на словах, а на деле, развивает сотрудничество в экономической сфере. Тем самым Китай не просто продемонстрировал открытость и готовность к диалогу с другими странами, но и создал для этого реальные юридические предпосылки.

---

<sup>6</sup> Mo Zhang. Chinese Contract Law: Theory and Practice. – Leiden: Martinus Nijhoff Publishers. 2006. P. 11 – 12.

2) Метод экономического анализа права. Содержание научных публикаций и источников права свидетельствует о стремлении китайского законодателя применять экономические закономерности для обоснования введения новых норм и институтов. Например, в ходе обсуждая проблемы соотношения принципа свободы договора и принуждения в договорных отношениях, в литературе было высказано следующее мнение: для определения целесообразности закрепления в законодательстве принудительных мер, их объёма следует использовать метод экономического анализа.<sup>7</sup>

О приоритете экономических интересов над правовой традицией свидетельствует то, что законодатель, несмотря на генетическую связь договорного права КНР с романо-германской правовой семьёй, заимствует правовые институты не только из «родственных» правопорядков. Так, нормы Закона КНР о договорах созданы под влиянием и романо-германских (доктрина *culpa in contrahendo*; ст. 42 Закона), и англо-саксонских (доктрина *anticipatory breach*; ст. 94 Закона)<sup>8</sup> правовых доктрин. Китай стремится заимствовать институты наиболее развитых в экономическом отношении стран, доказавшие свою эффективность. При этом не имеет значения, к какой правовой семье они относятся. Как тут не вспомнить любимый афоризм Дэн Сяопина: «Не важно, какого цвета кошка, чёрная или белая, лишь бы она хорошо ловила мышей».<sup>9</sup>

---

<sup>7</sup> Law Year Book of the People's Republic of China. 2006. P. 310. // [http://www.lawinfochina.com/LawBook/Journal\\_Info.asp](http://www.lawinfochina.com/LawBook/Journal_Info.asp).

<sup>8</sup> Варавенко В.Е. Преддоговорная ответственность в праве России и Китая: материально-правовые и коллизионные аспекты // Евразийский юридический журнал. 2011. № 11. С. 23 – 27; Варавенко В.Е. Трансформация институтов общего права под влиянием романо-германской правовой традиции в договорном праве Китая (на примере доктрины *Anticipatory Breach*) // Сборник материалов Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы совершенствования законодательства и правоприменения». Уфа. 2011. С. 46 – 49.

<sup>9</sup> История Китая: учебник / Под ред. А.В. Меликсетова. – М., 2007. С. 706.