

## 1.12. СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БРАКЕ И СЕМЬЕ В КИТАЕ

*Протопопова О.В., канд. юрид. наук. Должность: доцент. Место работы: Российский университет дружбы народов. Подразделение: кафедра гражданского и трудового права. E-mail: protopopova\_ov@pfur.ru*

*Аннотация: В статье исследуется эволюция семейного права Китая, дана характеристика современного семейного законодательства КНР.*

*Ключевые слова: семейное право, Китай, брак, развод.*

### FORMATION AND DEVELOPMENT OF MARRIAGE AND FAMILY LAW IN CHINA

*Protopopova O.V., PhD at law. Position: associate professor. Place of employment: Peoples' Friendship University of Russia. Department: Civil and Labor Law chair. E-mail: protopopova\_ov@pfur.ru*

*Annotation: The article investigates the evolution of family law in China, the characteristic of the family legislation of China.*

*Keywords: family law, China, marriage, divorce.*

Традиционная для Китая концепция общественного строя развивалась до XIX века, что без какого-либо иностранного влияния. В Древнем Китае считалось, что человеческие отношения регулируются законами природы. Это нашло свое отражение в учении Конфуция (551-479 г.г. до н.э.). Гармония, являющаяся основой равновесия в мире, рассматривается в двух аспектах – как гармония человека и природы, и как гармония, лежащая в основе взаимоотношений людей между собой. Дальнейшее развитие идеи Конфуция получили в трудах известного китайского философа Тун Чуншу (176-104 г.г. до н.э.), который разработал доктрину космической гармонии [1, с.430]. Ее основная идея базируется на постулате о существовании космогонического строя, в котором взаимодействуют земля, небо и люди [2].

Следуя идеям Конфуция император Воу-Ти (140-87 г.г. до н.э.) провозгласил конфуцианство государственной идеологией. Учение Конфуция составляло основу государственной идеологии Китайской империи вплоть до революции 1911 г., согласно которому на переднем плане должны находится воспитание и убеждение, а не власть и принуждение [3, с.319]. Для правовой культуры Китая в течение длительного времени остается характерным преобладание норм морали над нормами права при регулировании любых вопросов общественной жизни. Появляющиеся со временем законы содержали в основном административные предписания или нормы уголовного права. До 1911 г. брачно-семейные, как и наследственные [4], торговые и другие отношения регулировались нормами обычного права, отличающиеся партикуляризмом.

Только после революции 1911 г. в Китае начался процесс модернизации традиционного права. Было разработано несколько кодексов по западным образцам при преобладающем влиянии Германского гражданского уложения и права Японии. Брачно-семейные отношения регулировались нормами Гражданского кодекса (главы "Семья" и "Наследование"). В нем закреплялся принцип свободы заключения и расторжения брака, устанавливался возраст лиц, вступающих в

брак (для мужчин – 18 лет, для женщин – 16 лет), запрещался брак между близкими родственниками, незаконными признавались браки с несколькими женщинами.

В 1934 г. принимается самостоятельный Закон о браке, заменивший собой Временное положение о браке 1931 г. Им провозглашалась свобода заключения и расторжения брака, устанавливался запрет полигамных браков, упразднялась система заключения брака по соглашению родителей, увеличивался брачный возраст – для мужчин -20 лет, для женщин – 18 лет. Закон устанавливал обязанность для мужчин в случае развода оказывать материальную поддержку жене и детям. Уравнивались в правах с законнорожденными дети, появившиеся на свет у родителей, не состоявших в зарегистрированном браке. Законом вводилась обязательная регистрация брака в местных органах власти, что должно было способствовать сокращению внебрачных сожительств (которое было особенно распространено в сельских общинах).

Семейное право КНР оформилось в самостоятельную отрасль права в период реформ после революции 1949 г. 1 мая 1950 г. был обнародован Закон о браке, который впервые урегулировал не только вопросы, относящиеся к браку, но и затрагивал сферу семейных отношений (между родителями и детьми, воспитание и содержание детей, в том числе и после расторжения брака между родителями). В нем закреплялся принцип равенства мужчин и женщин в браке (который был провозглашен и в Конституции 1954 г.), незаконными объявлялись браки, заключенные вопреки воле самих вступающих в брак, уравнивались дети рожденные в браке и вне брака, устанавливалась обязанность родителей воспитывать и содержать своих детей. В области имущественных отношений закреплялся принцип равенства супругов в вопросах владения и распоряжения имуществом семьи, а также его взаимного наследования. Законом запрещалось заключение брака через посредников, двоеженство, не разрешалось иметь наложниц, устранялся запрет на вступление в брак вдовам, вводилась процедура обязательной регистрации брака в уполномоченных государственных органах. Как указывают исследователи, Закон о браке 1950 г. "заложил демократические (но в принципе абсолютно чуждые китайскому менталитету) основы института брака и семьи в КНР"[5]. Он сыграл важную роль в формировании правового института брака, закрепив основные принципы защиты прав граждан в области брачно-семейных отношений [6]. Однако несмотря на большую социальную значимость, Закон 1950 г. не затрагивал многих отношений, вытекающих из факта заключения брака. В нем отсутствовали положения, регулирующие личные отношения участников семейных отношений, а также нормы, определяющие порядок владения общим имуществом супругов, не устанавливались различия между общими и личными долгами супругов. В Законе не затрагивались отношения супругов после расторжения брака, вопросы осуществления совместной опеки над детьми после развода и др. Многие его положения были сформулированы настолько в общем виде и в значительной степени абстрактно, что это давало возможность достаточно широкой и вольной их интерпретации.

Начавшееся в 1978 г. реформирование китайского законодательства затронуло все сферы жизни китайского общества в том числе и брачно-семейные отношения. В 1980 г. [7] на третьей сессии Всекитайского собрания народных представителей 5-го созыва был

принят новый Закон о браке (вступил в силу с 1 января 1981 г.), который в основном унаследовал основные принципы и содержание закона 1950 г., но в то же время содержал и значительные нововведения. Был увеличен брачный возраст на 2 года для мужчин и женщин (22 года для мужчин и 20 лет – для женщин), уточнен перечень запретов на вступление в брак, введена ответственность за нарушения Закона о браке, закреплено положение о планировании семьи, были включены новые статьи, посвященные взаимоотношениям бабушек, дедушек и внуков, а также старших и младших братьев и сестер. Впервые закон закрепил положение о том, что родители выступают законными представителями своих несовершеннолетних детей. За ущерб, причиненный детьми государству, коллективу или отдельным лицам, ответственность возлагалась на их родителей (ст. 17 Закона о браке). Как и в предыдущем в Законе (1980 г. закреплялось право супругов на свободное расторжение брака.

Тем не менее, Закон о браке 1980 г. недостаточно четко урегулировал ряд важных вопросов, например, о разводе, имуществе супругов, ответственности. По-прежнему нерешенными оставались проблемы опеки, последствий регистрации брака с нарушением условий его заключения [8, с.128].

Начиная с середины 80-х годов было принято несколько законов, в значительной степени восполнивших пробелы Закона 1980 г. Вопросы опеки были урегулированы принятыми в 1986 г. Общими положениями гражданского права [9]. В 1992 г. вводится в действие Закон об усыновлении (принят 29.12.1991 г., действует с поправками 1998 г.) [10], которым определяются общие правила усыновления (удочерения) в КНР. В соответствии с ним усыновлению подлежат дети в возрасте до 14 лет, которые являются: а) сиротами; б) дети, брошенные своими родителями; в) дети, чьи родители не могут их содержать в силу особых жизненных трудностей. В качестве усыновителей могут выступать лица, которые: а) достигли возраста 30 лет; б) не имеют детей; в) обладают возможностями дать усыновляемому ребенку образование и воспитывать его; г) отсутствуют заболевания, при которых усыновление не допускается. Усыновитель может усыновить только одного ребенка. Данное ограничение не распространяется на случаи усыновления сирот, детей-инвалидов или детей, оставленных родителями и находящихся на содержании организации социального благосостояния. Законом также определяются обстоятельства, являющиеся основаниями прекращения усыновления, регулируются отношения алиментирования между усыновителями и усыновленными, а также порядок возмещения расходов в случае прекращения отношений усыновления. Глава V Закона устанавливает юридическую ответственность за куплю-продажу и оставление детей.

С 1994 г. (в редакции 2003 г.) [11] действует Положение о регистрации браков. Регистрация браков между гражданами Китая осуществляется органами гражданской администрации народных правительств уездной ступени или народными правительствами волостей и поселков по месту постоянной регистрации одного из супругов. Если одним из супругов является иностранный гражданин, то компетентными признаются органы регистрации браков по месту постоянной регистрации китайского супруга. Для регистрации брака гражданин Китая обязан предоставить: а) удостоверение личности; б) подписанное заявление об отсутствии у супруга другого нерасторгнутого брака, а также кровного род-

ства по прямой или боковой линии, включая третью степень родства. Орган регистрации браков осуществляет проверку представленных документов, а также соблюдение сторонами предписанных законом условий вступления в брак и отсутствие препятствий к его заключению. Если все требования закона соблюдены, то производится регистрация брака с выдачей подтверждающего документа. В противном случае орган регистрации отказывает в регистрации с разъяснением причин.

В течение последующих двадцати лет практика показала эффективность и действенность основных принципов и положений Закона 1980 г. Однако произошедшие изменения в политической и социально-экономической жизни Китая оказали существенное влияние на институт брака и семьи. Резко увеличилось количество разводов, незарегистрированных брачных союзов, участились случаи насилия в семье и т.д. В 2001 г. в Закон КНР о браке 1980 г. были внесены существенные поправки, вступившие в силу с 28 апреля 2001 г. [12]. В последующие годы Верховный народный суд принял разъяснения (№1-2001 г., №2-2003 г., №3-2011 г.) [13] "О некоторых вопросах применения Закона КНР о браке", которые в значительной степени дополняли и разъясняли многие положения закона.

На семнадцатой сессии (28 октября 2010 г.) Постоянного совета одиннадцатого Всекитайского собрания народных представителей был принят новый Закон Китайской Народной Республики о праве, применимом к гражданским правоотношениям с иностранным элементом [14], который вступил в силу 1 апреля 2011 г. Глава III закона содержит коллизионные нормы в области брачно-семейных отношений: правила о выборе права, применимого к заключению и расторжению брака, правам и обязанностям членов семьи, усыновлению (удочерению) и опеке. [15]

Закон о браке в редакции 2001 г. состоит из 6 глав, содержащих 51 статью:

1. Общие положения.
2. Брак.
3. Семейные отношения.
4. Расторжение брака.
5. Меры по оказанию помощи и ответственность.
6. Дополнительные положения.

В общих положениях закрепляются основные принципы, на которых строятся брачно-семейные отношения: свобода брака, моногамия, равенство полов (ст.2 Закона). Прямо закреплен запрет на вмешательство кого-либо с целью принудить стороны к вступлению в брак, включая родителей (запрещены браки по договору родителей, а также иные действия, препятствующие свободе брака – ст.3. Закона).

Впервые законом запрещается не только двоеженство (двоемужество), но и сожитительство одного из супругов с другим лицом, насилие и жестокое обращение в отношении супруга или иных членов семьи. В случае двоеженства, семейного насилия или жестокого обращения, оставлении семьи при наличии состава преступления виновное лицо в соответствии с законодательством привлекается к уголовной ответственности (ст.45 Закона). Во всех перечисленных случаях, а также при сожительстве одного из супругов с другим лицом в случае расторжения брака, невиновная сторона вправе требовать возмещения вреда. В соответствии с Разъяснениями Верховного народного суда №1 (п.28,29) возмещение ущерба включает компенсацию как психического, так и физического вреда. При этом при определении размера компенсации психического

вреда суду надлежит руководствоваться толкованиями Верховного суда по проблемам определения размера компенсации за моральный вред в случаях наступления ответственности за гражданско-правовой деликт. Правом на соответствующую компенсацию обладает только невиновный супруг при условии одновременного предъявления требования о расторжении брака. Суд не вправе будет удовлетворить требование о компенсации при отсутствии искового заявления о разводе.

Статья 4 Закона о браке зафиксировала принципы, на которых должны строиться отношения между супругами и иными членами семьи. Это преданность и уважение супругов по отношению друг к другу, уважение к старшим, забота о младших, взаимная помощь, поддержание равных, гармоничных и цивилизованных семейных отношений. Данные положения базируются на нормах морали и не подлежат принудительному исполнению. В Разъяснении Верховного народного суда №1 указывается, что, если любая из сторон подаст иск на основании ст.4 Закона о браке, то суд такой иск не принимает. Если все же народным судом было принято заявление, то он обязан вынести постановление об отказе в иске.

Достаточно подробно Законом регулируются вопросы заключения брака. Условиями вступления в брак названы добровольное согласие лиц, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста (для мужчин – 22 года, для женщин – 20 лет). Законом не устанавливается возможность снижения брачного возраста.

Подчеркивается, что поощряются поздние браки и позднее деторождение (ст. 6 Закона). Увеличение численности населения Китая потребовало от государства принятия ряда мер с тем, чтобы рост населения соответствовал социально-экономическому развитию страны. С 1982 г. планирование рождаемости становится одним из важнейших направлений государственной политики Китая. В развитие положения, закрепленного в ст.2 Закона о браке ("Осуществляется планирование рождаемости"), в 2001 г. был принят Закон КНР "О народонаселении и планировании рождаемости" (вступил в силу с 1.09.2002 г.) [16], который установил общий принцип "одна семья – один ребенок". Исключения из этого правила могут быть установлены иными законами и подзаконными актами. В случае нарушения политики по планированию рождаемости на граждан возлагается обязанность уплатить специальный сбор, размер которого увеличивается в зависимости от количества "внеплановых" детей. 28 декабря 2013 г. ПК ВСНП принял Постановление "Об урегулировании и совершенствовании политики рождаемости"[17], которое закрепило право китайских семей на рождение второго ребенка. Как отмечают исследователи, «право на рождение второго ребенка будет способствовать снятию демографической напряженности и облегчению бремени материальной ответственности в китайских семьях» [18, с.38-40].

Препятствиями к заключению брака может служить одно из следующих обстоятельств:

- наличие прямого кровного родства или родства по боковой линии в пределах трех степеней родства;
- наличие заболевания, при котором с медицинской точки зрения не допускается заключение брака (ст.7 Закона). Перечень таких болезней определяется нормативно. Эти заболевания связаны не только с психическими расстройствами здоровья, но и с физическими недугами [19, с.29-33]. Однако аннулирование бра-

ка возможно только по заявлению супруга в случае, если другой супруг скрыл факт наличия такого заболевания.

Регистрация брака осуществляется органами регистрации браков, в который будущие супруги обязаны обратиться лично. Если соблюдены все требования закона, то орган регистрирует брак и выдает свидетельство о браке. С момента регистрации брака между мужчиной и женщиной возникают супружеские отношения.

Реформа 2001 г. дополнила вторую главу Закона о браке положениями о недействительности брака. Обстоятельствами, при наличии которых брак признается недействительным, являются:

- двоеженство (двоемужество);
- наличие родственных связей, при которых заключение брака запрещено;
- наличие до заключения брака заболевания, при котором с медицинской точки зрения не допускается заключение брака, если данное заболевание не было вылечено после заключения брака;
- недостижение установленного законом брачного возраста.

В случае, если брак был заключен по принуждению, то сторона, вступившая в брак по принуждению, вправе в течение 1 года со дня заключения брака обратиться в орган регистрации брака или народный суд с требованием об аннулировании брака.

Недействительный или аннулированный брак признаются ничтожными с момента их заключения и не порождают никаких прав и обязанностей между супругами. Судьба имущества, которое приобрели супруги во время совместного проживания, решается на основании их соглашения, а при отсутствии такового – по решению народного суда, который выносит решение в соответствии с принципом защиты стороны, не имеющей вины (ст.12 Закона).

Наиболее значительные изменения претерпели статьи, регулирующие имущественные отношения супругов. В статье 17 Закона о браке перечисляются виды имущества и доходов, которые относятся к общему супружескому имуществу. К ним отнесены: заработная плата, премии, доходы от производственной и иной предпринимательской деятельности, доходы от использования объектов интеллектуальной деятельности, имущество, полученное в дар или по наследству (исключение составляет имущество, полученное во время брака одним из супругов по завещанию или в дар, если получателем установлен только данный супруг), а также иное имущество, которое должно быть отнесено к совместной собственности супругов.

К личному имуществу каждого из супругов закон относит: добрачное имущество каждого из супругов, выплаты на лечение, пособие по инвалидности, другие платежи, получаемые одним из супругов в связи с причинением вреда здоровью, бытовые предметы, предназначенные для использования исключительно для использования одним из супругов, имущество, полученное одним из супругов в дар или по завещанию, если в качестве получателя установлен только данный супруг, а также иное имущество, которое должно быть отнесено к имуществу одного из супругов (ст. 18 Закона).

Закон о браке допускает заключение соглашения супругами относительно как общего имущества, так и имущества, приобретенного до брака. Стороны вправе установить любой режим в отношении своего имущества (раздельной или совместной собственности). Со-

глашение заключается в письменной форме. В случае неясности его положений будут применяться правила законного режима имущества супругов, установленно-го статьями 17 и 18 Закона.

Устанавливается обязанность супругов содержать друг друга. Аналогичная обязанность закреплена в отношениях между родителями и детьми. В случае уклонения от исполнения соответствующих обязанностей, нуждающаяся в содержании сторона вправе требовать предоставления необходимого содержания в принудительном порядке (ст.20, 21 Закона).

Расторжение брака возможно по обоюдному согласию супругов, а также по требованию одной из сторон. Закон устанавливает ограничения для определенных лиц. Так, лицо, обращающееся с требованием о расторжении брака, супруг которого находится на действительной военной службе, должен получить согласие супруга-военного за исключением случаев, когда существенная вина лежит на данном супруге-военном (ст.33 Закона). Не вправе требовать расторжения брака муж в течение 1 года после рождения ребенка или в течение 6 месяцев после прекращения беременности жены (ст.34 Закона).

Реформой 2001 г. в Закон о браке была введена новая 5 глава "Меры по оказанию помощи и ответственность", которая посвящена проблемам домашнего насилия и жестокого обращения в семье. Закрепляется право потерпевшей стороны обращаться в различные государственные и судебные инстанции с требованием о прекращении соответствующих противоправных действий. Компетентные органы обязаны в пределах предоставленных им полномочий принимать соответствующие меры по пресечению насильственных действий в отношении членов семьи, в том числе возбуждать уголовное и административное преследование в отношении виновных лиц.

#### Список литературы:

1. К.Цвайгерт, Х.Кётц. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. Том I. М. Международные отношения. 1998. С.430
2. Подробнее см.: Gernet J. Le monde chinois. 1972
3. Правовые системы стран мира. Отв.ред. д.ю.н., проф. А.Я.Сухарев. М. Норма. 2001. С.319
4. Протопопова О.В. Наследственное право Китая. Гражданский процесс и гражданское законодательство в странах Азиатско-Тихоокеанского региона: монография /В.В. Безбах и др.- Москва: РУДН, 2015, с.132-137
5. Почагина О. Семья в Китае: новые формы – новые ценности// Отечественные записки. -2008. - №3
6. Zhang Xuejuen. Amendment of the marriage law in China//International Journal of law, policy and the family. -16.- (2002).- 399-409
7. Закон о браке КНР 1980 г. Принят на третьей сессии Всекитайского собрания народных представителей 5-го созыва. Вступил в силу 1.01.1981 г. - <http://chinalawinfo.ru/all>
8. Манухина О.В. Процесс изменения семейного права в Китае (1911-2001 г.г.) /О.В.Мухина //Проблемы Дальнего Востока.- 2006. -№6.-С. 128
9. Закон КНР «Общие положения гражданского права» 1986 г. - <http://chinalawinfo.ru/all>
10. Закон КНР «Об усыновлении» 1991 г. - <http://chinalawinfo.ru/all>
11. «Положение о регистрации браков» 1994 г. (в ред. 2003 г.) - <http://chinalawinfo.ru/all>
12. «О некоторых вопросах применения Закона КНР о браке». Разъяснения Верховного народного суда

КНР (№1-2001 г., №2-2003 г., №3-2011 г.)- <http://chinalawinfo.ru/all>

13. Закон КНР «О праве, применимом к гражданским правоотношениям с иностранным элементом». Принят на семнадцатой сессии (28 октября 2010 г.) Постоянного совета одиннадцатого Всекитайского собрания народных представителей. Текст закона: URL: [http://www.npc.gov.cn/huiyi/cwh/1117/2010-10/28/content\\_1602779.htm](http://www.npc.gov.cn/huiyi/cwh/1117/2010-10/28/content_1602779.htm) (на китайском языке)

14. См.: Рязузов А.А. Новый закон КНР о международном частном праве // Международное публичное и частное право. 2011. N 5. С. 44 – 48

15. Закон КНР 2001 г. «"О народонаселении и планировании рождаемости"- <http://chinalawinfo.ru/all>.В данный закон были внесены поправки в 2014 г.

16. Постановление ПК ВСНП от 28.12.2013 г. "Об урегулировании и совершенствовании политики рождаемости". - <http://chinalawinfo.ru/all>

17. Трощинский П.В. Развитие китайского законодательства в последние годы // Международное публичное и частное право. 2015. N 3. С. 36 - 40

18. Трофимец И.А. Недееспособность гражданина и право вступать в брак // Семейное и жилищное право. 2012. N 6. С. 29 - 33

#### Рецензия

на статью Протопоповой О.В. «Становление и развитие законодательства о браке и семье в Китае»

Представленная на рецензирование статья к.ю.н., доцента кафедры гражданского и трудового права РУДН Протопоповой О.В. посвящена исследованию тенденций развития семейного законодательства в Китайской Народной Республике. Актуальность предмета исследования обусловлена целым комплексом оснований, среди которых немалое место занимают тенденции растущих экономических и иных связей России и Китайской Народной Республики.

В ходе исследования автором было выявлено, что в последние годы семейное законодательство Китая подверглось серьезному реформированию. Были внесены значительные изменения в действующие законы и иные нормативные правовые акты - в Закон КНР о браке, Закон КНР об усыновлении и др., которые восполняли существовавшие пробелы, а также отражали современное состояние отношений, складывающиеся в китайских семьях. В 2013 г. были смягчены положения законодательства в области регулирования рождаемости (теперь семье предоставлено право на рождение второго ребенка), что в значительной степени облегчит бремя материальной ответственности китайской семьи.

Автором было изучено значительное число нормативно-правовых источников, а также публикаций российских и зарубежных исследователей по данной проблематике. Теоретические обобщения и выводы автора представляют научный и практический интерес, а представленная статья отвечает всем требованиям, предъявляемым к работам такого рода, и может быть рекомендована к публикации в научных изданиях.

Генеральный директор ООО «Синтез», к.ю.н. Янковенко Д.А.