

СТОЛЕТИЕ ТОРГОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КИТАЯ (1904–2004) (Окончание)¹

© 2015 г. Ван Чжихуа²

Китайская Народная Республика (1949–1978)

В феврале 1949 г. Центральный Комитет Коммунистической партии Китая (ЦК КПК) издал Указание об отмене Свода законов Гоминьдана. Так правовая система, созданная нанкинским правительством, была полностью отменена в континентальном Китае. Целью нового режима было создание системы общественной собственности производственных материалов и плановой экономики. Таким образом, главной целью и задачей торговых законодательных актов нового периода стало содействие государственной политике в постепенном переводе частной товарной экономики в общественную плановую экономику, уничтожении товарной экономики и наконец, уничтожении самого торгового права.

Для перехода от частной экономики к плановой необходим переходный период. Это как раз проведение социалистических реформ частной экономики и государственной капитализации сразу после создания КНР. Государственные законодательные органы в 50–70-е годы не приняли ни одного торгового законодательного акта, некоторые законы остановились на этапе проектов, например Закон о морской торговле Китайской Народной Республики³, не было даже внесено предложений. Первый Гражданский кодекс нового Китая (закончен в декабре 1956 г.) был составлен по образцу и подобию Гражданского кодекса СССР 1922 г. По структуре он объединил гражданское и торговое право, раздел про обязательства включал соответствующие положения по коммерческой деятельности⁴. В этот период нормы, регламентирующие торговые отношения, главным образом

заклучались в административных актах и указах правительства.

Социалистическая реформа капиталистической торговли и промышленности в начальный период КНР делится на три этапа. В зависимости от формы собственности – на производственные материалы (правовые формы предприятий различны). Первый этап знаменуется Временными положениями о частных предприятиях от 29 декабря 1950 г. В Положениях регламентированы пять видов компаний: неограниченные компании, компании с ограниченной ответственностью, смешанные компании, закрытые акционерные компании и смешанные акционерные компании, признаны изначальные организационные формы капиталистической промышленности и торговли и формы собственности. Эти Положения – переходные меры по социалистической реформе капиталистических торгово-промышленных предприятий. Их цели – стабилизация политической экономики новой власти и подготовка к дальнейшим революционным изменениям, а не развитие частной экономики.

Второй этап – это принятие Госсоветом в сентябре 1954 г. Временных положений о промышленных предприятиях с участием государственного и частного капитала. Предприятия с участием государственного и частного капитала – это на самом деле компании с ограниченной ответственностью. Хотя с точки зрения экономических отношений предприятия с участием государственного и частного капитала – это объединение двух форм собственности (социалистической собственности и капиталистической собственности), собственником являлось предприятие совместного управления в качестве коммерческого субъекта, а государство выступало инвестором этого предприятия. Дивиденды распределялись между государством и частным акционером в соответствии с пропорцией. Предприятие являлось коммерческим субъектом, а также субъектом права собственности на имущество предприятия. С формальной точки зрения акционер был владельцем предприятия и имел определенные права. Конституция 1954 г., исходя из наличия большого числа секторов эко-

¹ Начало см.: Гос. и право. 2015. № 9.

² Профессор Исследовательского института сравнительного правоведения Китайского университета политики и права, доктор юридических наук.

³ См.: Вэйин Е. Воспоминания о работе по составлению Закона о морской торговле Китайской Народной Республики // Китайская внешняя торговля. 2002. № 5.

⁴ См.: История гражданского права Китайской Народной Республики / Под ред. Хэ Циньхуа, Инь Сяоху. Фудань, 1999. С. 17.

номики в Китае, установила систему собственности основных производственных материалов: государственную собственность, т.е. всенародную собственность; собственность кооперативов, т.е. коллективную собственность трудового населения; собственность индивидуальных трудящихся; собственность капиталистов⁵. Согласно Положениям совместное управление должно было осуществляться на добровольных началах со стороны капиталиста (ст. 2), но на практике оно осуществлялось насильственно. Хотя у предприятий совместного управления был совет директоров и другие структуры, независимо от того, какое долевое участие было у частных лиц, руководством предприятия были не частные акционеры, а представители государства. “Социалистический элемент занимал главенствующую позицию” (ст. 3), значение частного элемента постепенно становилось лишь символическим.

Третий этап – осуществление в 1956 г. совместного управления с участием государственного и частного капитала во всех отраслях. На предприятиях уже были построены социалистические производственные отношения, предприятия совместного управления стали государственными организациями, т.е. существовал не один субъект права собственности, а похожий на государственное предприятие субъект, управляющий государственным имуществом. Капиталисты как бывшие частные акционеры утратили часть своих прав и могли лишь регулярно получать “фиксированный процент”, который полностью отличался от дивидендов в первоначальном смысле этого слова. До получения фиксированного процента согласно установленным Госсоветом Нормам Закона о внедрении фиксированного процента на предприятиях совместного управления с участием государственного и частного капитала капиталисты имели лишь искомое право на выплату фиксированного процента. С точки зрения Закона они не имели права собственности на фиксированный процент. С 1956 г. был установлен срок на его получение в течение семи лет, т.е. капиталисты в этот срок в зависимости от размера доли имели право на получение фиксированного процента; однако торговцы и промышленники могли отказаться от его получения⁶. После проведения

совместного управления во всех отраслях предприятия в форме компаний перестали существовать. Частные капиталисты не участвовали в управлении предприятиями совместного управления, они лишь в соответствии с установленным коэффициентом получали проценты, т.е. это было уже не классическая компания, а обычное государственное предприятие⁷. Получение этого фиксированного процента на самом деле являлось видоизмененным принудительным выкупом личного капитала в предприятии. По истечении семилетнего срока предприятие становилось государственным, а частная доля не участвовала в капитале.

Движение по формированию народных коммун 1958 г. – последний шаг по переходу нового Китая к плановой экономике и разрушению товарной экономики. Народные коммуны – это “интеграция политического и коммунального управления”, объединение рабочих, крестьян, торговцев, студентов и военных, политическое, экономическое, культурное и военное объединение. Эта особенность символизировала выход низовой политической власти на новый этап⁸. Кроме ограниченных поставок товаров личного потребления, другие товары поставляло государство и всесторонне овладело социальным богатством, личный труд также стал частью распоряжения государственной властью. За период с конца 50-х до конца 70-х годов XX в. в Китае проводили в жизнь социалистическую экономику с системой общественной собственности, впоследствии созданные специализированные компании и народные коммуны не могли стать самостоятельными субъектами коммерческой деятельности.

Китайская Народная Республика (1979–2004)

Начатая в конце 70-х годов XX в. политика реформ и открытости дала начало новому историческому периоду Китая. Почти за 30 лет плановой экономики в Китае мировая экономика и научно-технический прогресс получили молниеносное развитие, торговое право также с каждым днем изменялось и совершенствовалось. В Китае же из-за слабых рыночных механизмов и самого рынка не было прецедентов для перехода от плановой экономики к рыночной, все нужно было начинать сначала, торговое законодательство тоже

⁵ См.: Жу Му. Развитие гражданского законодательства после образования Китайской Народной Республики // Исследования политики и права. 1955. № 5.

⁶ См.: Жу Му, Ху Чжэю. Обсуждения права собственности на производственные материалы капиталистов после перехода на совместное управление государственного и частного капитала во всех отраслях // Политические исследования. 1957. № 2.

⁷ См.: Корпоративное право / Сост. Чжао Сюйдун. Пекин, 2003. С. 31, 32.

⁸ См.: Чжэю Синьминь. Обзор развития юриспруденции нового Китая за десять лет // Исследования политики и права. 1959. № 5.

должно было учитывать особенности экономического развития Китая. Поэтому вслед за рыночным китайское торговое законодательство также получило небывалое развитие.

С издания в 1979 г. Закона о совместных предприятиях китайского и иностранного капитала⁹ началось китайское торговое законодательство нового периода. Во времена китайской плановой экономики не было создано почвы для развития товарной экономики, поэтому необходимо было заимствовать иностранные силы. Среди законодательных актов, изданных для стимулирования иностранных инвестиций, есть Закон о предприятиях с иностранным капиталом (1986) и Закон о кооперативных предприятиях китайского и иностранного капитала (1988), а также изданные Госсоветом Правила исполнения Закона о совместных предприятиях китайского и иностранного капитала (1983) и Подробные правила применения Закона о предприятиях иностранного капитала (1990). В начале политики реформ и открытости все три закона сыграли важную роль в привлечении иностранных инвестиций, развитии производственной силы и рынка. После издания Закона о компаниях хотели отменить эти три закона и включить их в Закон о компаниях. Но после долгой реализации эти законы были приняты китайскими и иностранными коммерсантами, и соответствующим органам китайского правительства стало сложно от них отказаться. Таким образом, все вышеперечисленные законы и законодательные акты после внесения определенных поправок применяются и в настоящее время как специальные торговые законы.

В апреле 1986 г. были изданы Общие положения гражданского права. В разделе “Юридическое лицо” различные юридические лица разделены на отдельные виды, установлено совместное управление предприятием, включая совместное управление юридическими лицами компании с ограниченной ответственностью и координационное совместное управление совместной компанией. Хотя Общие положения гражданского права не сделали четкого разделения на коммерческие и гражданские субъекты, они создали базовые предпосылки для дальнейших конкретных положений специальных торговых законов.

2 декабря 1986 г. на 6-м заседании ПК ВСНП был принят Закон о банкротстве (в пробном порядке), ровно через три месяца после реализации Закона о государственных промышленных пред-

приятиях, т.е. 1 ноября 1988 г., он вступил в силу. Из-за слабого развития рыночной экономики Закон о банкротстве содержал недостатки, например, отсутствие совершенных процедур, защиты интересов кредиторов и системы надзора и т.д. Применение его в отношении государственных предприятий определило то, что законодательная цель китайского Закона о банкротстве заключалась не в защите интересов кредиторов, а в стимулировании реформы экономического строя, т.е. в реформе государственных предприятий¹⁰. В отношении банкротства негосударственных предприятий применялся изданный в 1991 г. разд. 19 “Процедура погашения долгов при банкротстве юридических лиц” Закона о гражданском судопроизводстве. С целью восполнения недостатков юридических положений и своевременного решения дел по банкротству предприятий Верховный суд в 1991 и 2002 гг. издал два судебных толкования. Несмотря на это, современная система банкротства в Китае по-прежнему является лишь “принципами банкротства коммерческого юридического лица”, пока еще не создано юридической системы банкротства в целом.

Развитие торгового законодательства базируется на товарной рыночной экономике. Период возникновения и развития китайской рыночной экономики это конец XX в., для развития торгового законодательства не хватало рыночной базы. Поэтому настоящее процветание китайского торгового законодательства в новый период началось лишь в 90-е годы, когда было принято решение о реализации политики рыночной экономики.

29 декабря 1993 г. был издан Закон о компаниях, который регламентировал компании как юридических лиц и разделил их на два вида: компании с ограниченной ответственностью и закрытые акционерные компании. Для обоих видов компаний установлен минимальный размер уставного капитала. Согласно юридическим прецедентам различных государств в корпоративном праве кроме вышеуказанных компаний с ограниченной ответственностью и закрытых акционерных компаний также есть компании с неограниченной ответственностью, смешанные компании и т.д. Для восполнения указанных недостатков изданный в 1997 г. Закон о товариществах и Закон об индивидуальных частных предприятиях (1999) регламентировали товарищества и индивидуальные частные предприятия. Товарищество и индивидуальное частное предприятие не являются юридическим лицом, у них нет ограничений по

⁹ Все принятые законы начинаются со слов “Китайская Народная Республика”.

¹⁰ См.: Ли Юнцзюнь. Правовая система банкротства. Пекин, 2000 г. С. 22–24.

минимальному размеру уставного капитала, инвестор несет неограниченную ответственность по долгам предприятия, процедура учреждения гораздо проще, чем у компании.

Так как корпоративная практика в Китае началась достаточно поздно, а также в связи с молниеносным развитием рынка и по другим причинам, несмотря на наличие в Законе о компаниях более 230 статей, он отличается недостатками: слабая применимость, множество правовых упущений и др., т.е. при практическом применении возникает много вопросов. В ноябре 2003 г. Верховный народный суд издал Пробные нормы по нескольким вопросам судебного разбирательства по корпоративным спорам, где были разъяснены возникшие в судебной практике вопросы.

Кроме того, по отношению к коммерческим банкам, страховым компаниям, компаниям, работающим с ценными бумагами, и специализированным коммерческим объектам, занятым в особых отраслях, наряду с применением по аналогии корпоративного права, особое право также регламентировало главным образом очень строгие ограничения их деятельности; а также в установлении минимального размера капитала, который должен быть выше, чем у обычной коммерческой компании.

Принятые ПК ВСНП в 1995 г. Закон о коммерческих банках и Закон о страховании, а также изданный в 1998 г. Закон о ценных бумагах главным образом относятся к коммерческой деятельности. В настоящее время проблемы банков заключаются в том, как изменить статус государственных банков на положение коммерческих банков для функционирования в соответствии с рыночными механизмами. Этот процесс определит процветание и стабильность китайского финансового рынка. Хотя уже изданы вспомогательные законодательные акты, до настоящего момента процесс еще не завершен. После вступления Китая в ВТО в связи с развитием иностранных инвестиций китайская страховая отрасль может испытывать внешнее давление, но в то же время это хороший период для регламентирования рынка. На рынке ценных бумаг очень много проблем, что связано не только с корпоративной системой, но и с государственным политическим курсом. Среди котировщиков на бирже крупных государственных предприятий налицо конфликт интересов владельцев государственных и общественных акций. Реальное обесценивание государственных акций и планируемый государством рост ценности государственных акций посредством рынка капитала крайне трудно разрешить.

В 1999 г. был издан Закон о договорах. Он не разделил торговые и гражданские договоры, а регламентировал их в одном Законе. Данный акт отразил международный характер торгового права, основные положения и принципы согласованы с Конвенцией ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. В новом проекте гражданского кодекса 2004 г. использована традиционная законодательная модель объединения гражданского и торгового права. В качестве отдельного раздела включено договорное право, тем самым заменен раздел об обязательствах традиционного Гражданского кодекса.

Изданный в конце 1992 г. Закон о морской торговле выделяется применением единых международных норм. В соответствии с реальными жизненными обстоятельствами с целью защиты и развития трансатлантических перевозок в Китае Закон о морской торговле главным образом включил ранние Гаагские правила, а правила Висби и Гамбургские правила используются мало¹¹. Например, освобождение от ответственности в случае ошибки при управлении и руководстве судном перевозчиком и его наемными работниками Гамбургские правила не использовались. В отношении же отсроченной сдачи товара судном наложены некоторые ограничения – полного освобождения от ответственности не установлено, введен лишь максимальный размер ответственности. Это – метод Гамбургских правил, намного отрегулированный китайским Законом о морской торговле.

Среди торговых законодательных актов, опубликованных после 90-х годов – Закон о векселях (принят 10 мая 1995 г. 8-м заседанием ПК ВСНП) и Положения о регистрации компаний (изданы Госсоветом 24 июня 1994 г.).

Посредством законодательных мероприятий в 80–90-е годы Китай предварительно завершил создание системы торгового законодательства в форме отдельных законов. Но с течением времени и развитием рыночной экономики эти законы больше не могли соответствовать потребностям развития. Поэтому изменение имеющегося торгового законодательства стало первоочередной задачей в XXI в. Закон о компаниях и Закон о ценных бумагах были внесены в редакционный план на 2004 г. Изданы проекты, а затем и первые варианты. Закон о банкротстве предприятий прошел процедуру второго чтения ПК ВСНП в октябре 2004 г. Все три вышеуказанных закона – основные законы, регулирующие рыночную экономику, одновременное их исправление беспреце-

¹¹ См.: *Вэйин Е.* Указ. соч.

дентно в истории законодательства Китая и будет иметь важное значение для развития китайской экономики. Первые варианты вызвали большой интерес среди специалистов и ученых и породили дискуссии. Но какие еще изменения произойдут с этими законами до их принятия, сказать очень трудно – для оценки преимуществ и недостатков необходимо время.

Процесс модернизации китайского торгового права согласуется с развитием рыночной экономики, заимствуется опыт Запада. Как упоминалось выше, столетнее развитие китайского торгового законодательства всегда было тесно связано с государственной политикой. В конце эпохи Цин торговое право зависело от проведения политических реформ. В течение всего периода Китайской Республики реализовывалась товарная экономика, получило соответствующее развитие и торговое право. Хотя при нанкинском правительстве реализовывали экономическую политику “контроля”, общий курс развития товарной экономики совсем не изменился, и влияние политики было незначительным. В новом Китае внедрили высокоцентрализованную плановую экономику, полностью отменили товарную экономику. В результате торговое право потеряло базу для существования, и только через 30 лет, когда изменилась эпоха, началось возрождение. Политические реформы нового периода дали толчок новому этапу развития товарной экономики, а доработка и совершенствование торгового законодательства

нуждаются в дальнейшем углублении реформы политической системы.

За 20 лет политики реформ и открытости на лицо положительная роль торгового законодательства в маркетизации китайской экономики, но важно заметить, что в Китае еще не построена настоящая рыночная экономика. Можно лишь говорить, что она находится на переходном этапе. Важной задачей ныне действующего торгового законодательства Китая является защита государственных активов в процессе реформирования государственных предприятий. Но практика показывает, что торговое законодательство еще не выполнило эту функцию. Переход от плановой к рыночной экономике, возможно, нуждается в переводе части социальных ресурсов в личную собственность, но для этого необходимо гарантировать относительную социальную справедливость и легальность различных процедур. Год назад Госсовет планировал уменьшение владения государственными акциями компаний, котирующихся на бирже, но этот план не осуществился, что создает угрозу рынку капитала. В этом случае он не сможет нормально развиваться, и значительно снизится эффект проведения в жизнь торгового законодательства. Но такие вопросы остаются за пределами торгового права.

В силу того, что китайское торговое законодательство за сто лет своего развития преодолело много проблем, в итоге оно начало успешно развиваться в новом столетии.