Ли Сюй. Имплементация права ВТО в законодательстве Китайской Народной Республики: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.10 / Ли Сюй;[Место защиты: ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет»], 2018.- 210 с.

**Введение к работе**

**Актуальность темы исследования** обусловлена растущей политической и экономической ролью Китая в современном мире. После почти сорока лет политики реформ и открытости Китай из относительно отсталого государства стал второй по величине экономикой мира. Быстрое и стабильное развитие экономики Китая во многом связано с постоянным совершенствованием его правовой системы после вступления в ВТО.

Проведение правовой реформы стало необходимым условием для комфортной адаптации Китая к соглашениям ВТО и устойчивого развития рыночной экономики. Изучение правовой системы Китая в аспекте регулирования внешнеэкономических отношений имеет большое значение для развития двустороннего и многостороннего межгосударственного сотрудничества. В ускорении процессов экономической и правовой реформы в Китае и содействии его интеграции в экономическую глобальную систему беспрецедентную роль сыграло присоединение Китая к ВТО. Анализ опыта Китая в реализации права ВТО актуален не только для других вступающих или планирующих вступление в эту организацию стран c переходной экономикой, но и для самого Китая - как способ изучения процесса развития его правовой системы. Кроме того, китайский опыт может быть полезен для России в решении экономических проблем.

Актуальность темы усиливается в связи с изменением структуры мировой экономической системы и ростом напряженности в международной торговле. Так, в полугодовом докладе Всемирной торговой организации от 4 июля 2018 г. указывается, что глобальный финансовый кризис сменился устойчивым экономическим ростом, но неопределенность, вызванная торговыми ограничениями, создаваемыми крупными странами, может поставить под угрозу восстановление мировой экономики, и ее последствия уже начали проявляться1. В докладе также говорится, что создание глобальной торговой системы направлено

1 См.: Report on G20 trade measures (mid-October 2017 to mid-May 2018) [Electronic resource]. URL: (date of application: 25.08.2018).

именно на решение таких проблем, но эскалация напряженности создает угрозу для самой системы, и странам «большой двадцатки» необходимо сделать все возможное, чтобы облегчить ситуацию и способствовать восстановлению торговли. Если крупные экономики продолжат применять новые меры по ограничению импорта, угрозы для механизма разрешения споров в международной торговле будут возрастать. Иными словами, согласованные правила международной торговли смогут развиваться и иметь значение только на основе их соблюдения всеми договаривающимися странами. Китай, как член ВТО, играет все более важную роль в стабилизации глобальной экономической ситуации и обеспечении многосторонней переговорной системы.

Несмотря на то, что прошло уже достаточно времени с момента вступления Китая в ВТО, в мировых научных работах до сих пор уделяется большое внимание изучению последствий этого шага только с экономической точки зрения, тогда как юридическая составляющая вопроса остается слабо изученной как в отечественных, так и зарубежных исследованиях. В этой связи весьма актуальной проблемой, требующей углубленного комплексного подхода к ее решению, является изучение имплементации права ВТО в законодательстве КНР.

Таким образом, рассматриваемая тема актуальна как с точки зрения исследования правовой системы Китая, так и с точки зрения теории взаимодействия международного и национального права.

**Степень научной разработанности темы.** Рассмотрению особенностей имплементации международного права в национальном законодательстве уделено достаточно внимания российскими и зарубежными учеными. Однако вопрос имплементации права ВТО в национальном законодательстве КНР до настоящего времени не являлся предметом отдельного рассмотрения ни в российской, ни в китайской науке международного права. Настоящая работа представляет собой первую попытку подробного научного анализа проблематики имплементации права ВТО в четырех правовых регионах Китая (материковый Китай, Гонконг, Макао и Тайвань).

В разной степени узкоспециальные проблемы, связанные с правовой системой Китая, рассматривались в диссертациях на соискание ученой степени доктора наук Е. В. Куманина (Москва, 1991)2, Р. А. Шепенко (Москва, 2005)3 и кандидата юридических наук У Цюаньлэй (Казань, 2008) 4 , Т. В. Степанова (Владимир, 2010)5. Однако в указанных исследованиях не было уделено внимания проблемам имплементации права ВТО в национальном праве Китая.

К числу российских исследователей, обращавшихся к проблеме  
имплементации права ВТО в национальной правовой системе, следует отнести  
Л. П. Ануфриеву, Н. М. Бевеликову, Т. К. Гуляеву, А. С. Исполинова,

С. В. Комендантова, Н. Н. Котлярова, Т. И. Курносову, А. С. Смбатян,

Н. Е. Тюрину, О. В. Черкасову, В. М. Шумилова и других.

В своем исследовании автор опирался также на работы по проблеме  
имплементации международного права в национальной правовой системе  
В. В. Гаврилова, И. Н. Глебова, И. И. Искевича, И. С. Лукашука,

Р. А. Каламкаряна, Л. Х. Мингазова, Б. А. Сафарова, Г. И. Тункина.

До настоящего времени тема диссертации представляет собой относительно малоисследованное направление китайской юридической науки. В китайской науке на протяжении всего периода нахождения в ВТО проблемам имплементации права ВТО уделялось мало внимания, больше интереса вызывают такие проблемы, как влияние вступления в ВТО на экономику Китая, последствия, преимущества и недостатки вступления и т. д. Что касается реализации права ВТО, то об этом только косвенно упоминалось с точки зрения развития правовой системы Китая после присоединения к ВТО.

2 Куманин Е. В. Юридическая политика и правовая система Китайской Народной  
Республики: дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1991.

3 Шепенко Р. А. Правовое регулирование налоговой системы Китайской Народной  
Республики: дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2005.

У Цюаньлэй. Проблемы соотношения международно-правового и национального регулирования иностранных инвестиций в КНР (публично-правовой аспект): дис. ... канд. юрид. наук. Казань, 2008.

5 Степанова Т. В. Идентификация правовой системы Китайской Народной Республики: вопросы теории: дис. ... канд. юрид. наук. Владимир, 2010.

Наиболее известными исследователями Китая, достигшими высоких научных результатов в деле изучения влияния права ВТО на правовую систему КНР, являются Ян Гохуа, Ци Чжун, Ли Юйлян, Пу Хуалинь, Ли Гуанхуэй, Цзэн Дунхон, Ван Е, Му Япин, Тянь Фэн, Лю Шихао, Ху Цзинянь, Фэн Юйшу, Сюн Сюнго, Ян Деминг, Чжэн Юань, Ван Цзебинг, Ли Кэ и другие.

**Цель и задачи исследования.** Основной целью диссертационного исследования является формирование концептуального подхода к имплементации норм многосторонних соглашений ВТО в системе законодательства КНР (включая Материковый Китай, Гонконг, Макао и Тайвань) по отдельным направлениям и разработка рекомендаций по совершенствованию правовой системы КНР в регулировании внешнеэкономических отношений.

Для достижения цели поставлены следующие **основные задачи:**

изучить юридические основы и процесс вступления Китая в ВТО;

сформулировать понятие «право ВТО» в аспекте имплементации;

- выявить способы и дать характеристику имплементации права ВТО в  
правовой системе Китая;

исследовать национально-правовой режим внешней торговли в континентальном регионе Китая;

проанализировать изменения в законодательстве по защите прав интеллектуальной собственности в материковом Китае;

определить позицию Китая в торговых спорах в рамках ВТО;

дать характеристику правовому режиму в САР КНР Гонконг и Макао в сфере отношений, регулируемых правом ВТО;

- рассмотреть реализацию права ВТО в законодательстве региона  
Китайский Тайбэй.

**Объектом исследования выступают** общественные отношения, регулируемые правом КНР, претерпевающим изменения под влиянием многосторонних соглашений ВТО.

**Предмет исследования** составляют законы, нормативные акты и административные правила в материковом Китае, САР Гонконге, САР Макао и

Тайване в сфере торговли товарами и услугами, инвестиций, сельского хозяйства, защиты прав интеллектуальной собственности и т. д.

**Научная новизна** диссертационной работы заключается в том, что автором сформирован концептуальный подход к решению проблем, недостаточно исследованных в юридической науке как России, так и Китая. Впервые в российской и китайской науке международного права на диссертационном уровне проведено системное и комплексное исследование имплементации права ВТО в законодательстве КНР.

Научная новизна исследования также состоит в том, что автор раскрывает малоизвестные особенности правовых систем Специальных административных районов КНР и Тайваня. Такой замысел был обусловлен тем, что Китай является единственной страной в мире, которая имеет четыре места в ВТО. Впервые в данной работе показано, как Китай проводит политику «одна страна, две системы».

Достижением диссертанта также является характеристика имплементации в Китае права ВТО (на примере законодательства и практики применения международных договоров) как способа взаимодействия международного и национального права.

Научная новизна также состоит в том, что дана обоснованная периодизация процесса вступления Китая в ГАТТ / ВТО. Автор раскрывает причины длительного вхождения Китая в ВТО в правовом аспекте с учетом экономических, политических и исторических факторов.

Как известно, Тайваньская власть подала заявку на выход Китая из ГАТТ после создания КНР. Однако вопрос легитимности данной меры не был исследован. В диссертации автором рассмотрены исторические условия вступления Китая в ГАТТ и приостановление его участия в Соглашении, выявлена и обоснована противоправность данной инициативы.

Новизна проявляется и в том, что в результате проведенного обзора практики участия Китая в торговых спорах было установлено, что отношение Китая к использованию международного механизма урегулирования торговых

споров претерпело существенные изменения. Выявлены причины, в силу которых первые годы после вступления в ВТО Китай находился в пассивном и невыгодном положении в торговых спорах, рассматриваемых в рамках ВТО: отсутствие совершенной системы правовой защиты и квалифицированного юридического персонала, также и негативное влияние традиционной культуры Конфуцианства.

**Теоретическая и практическая значимость** результатов исследования состоит в том, что выводы по результатам исследования позволили выявить условия для проведения успешной имплементации права ВТО в национальном законодательстве и, таким образом, стали определенным вкладом в развитие теории имплементации в международном праве, а также сформулировать предложения, которые направлены на устранение имеющихся пробелов и других недостатков в правовом регулировании внешней торговли в материковом Китае, Гонконге, Макао и Тайване, а также в праве ВТО. Кроме того, они могут представлять интерес для решения аналогичных задач в других национальных правовых системах и служить базой для дальнейшего углубленного изучения обозначенной проблематики. Материалы диссертации могут найти применение в процессе разработки и преподавания курсов международного права, права зарубежных стран, а также при проведении семинарских занятий.

Кроме того, положительный опыт КНР в реализации права ВТО может быть использован для совершенствования правовой системы Российской Федерации. В частности, можно говорить об опыте функционирования внешнеторгового правового режима Китая в условиях участия в ВТО, который может быть востребован в России.

Исследование представляется полезным и с точки зрения дальнейшего развития цивилизованных торговых отношений между китайскими и российскими компаниями, а также компаниями из других стран, прежде всего, для предпринимателей из стран СНГ.

**Методологическую основу исследования** составляют общенаучные методы познания: диалектический, системный, формально-логический. Данные методы

позволили комплексно изучить юридические, экономические, социальные и иные факторы, под воздействием которых проходил долголетний процесс вступления Китая в ВТО и происходит имплементация право ВТО в законодательстве КНР.

Кроме того, в процессе исследования использованы частно-научные методы: историко-правовой, формально-юридический, сравнительного правоведения, статистический и системно-структурный.

Историко-правовой метод был использован для выявления и анализа предпосылок к вступлению КНР в ВТО и правового статуса Тайваня; сравнительного правоведения - для анализа законодательства особых регионов Китая. С помощью формально-юридического метода определено понятие «право ВТО» и проанализированы способы имплементации международных норм во внутригосударственном праве. Статистический и системно-структурный методы использованы при анализе комплексных соглашений ВТО, законов и подзаконных актов государства и регионов по вопросу имплементации права ВТО в законодательстве КНР.

**Теоретическую основу диссертации** составляют научные концепции и положения, изложенные в трудах российских и китайских ученых, внесших значительный вклад в изучение проблем вступления Китая в ВТО и развития правовой системы КНР, имплементации международных норм в национальном праве.

**Нормативной основой исследования** послужили Конституция КНР, основные законы САР Гонконга и САР Макао, законодательство Тайваня, нормативные правовые акты Китая, административные документы Всекитайского съезда народных представителей (ВСНП), а также Генеральное соглашение по тарифам и торговле, Генеральное соглашение по торговле услугами, Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности, Соглашение по сельскому хозяйству, Соглашение по инвестиционным мерам, связанным с торговлей, Соглашение по субсидиям и компенсационным мерам, Соглашение по применению Статьи VI ГАТТ 1994 (антидемпинг), Соглашение по защитным мерам и др.

**Эмпирическая база исследования** включает статистические данные Главного таможенного и административного управления, данные по участию КНР в спорах, регулируемых правом ВТО, аналитические материалы международных исследовательских организаций и публикации в периодической печати.

**Основные положения и выводы, выносимые на защиту:**

1. ВТО по силе влияния на развитие мировой экономики можно сравнить с политическим весом ООН на международной арене, поскольку она оказывает значительное влияние на торговую политику стран-участниц. Для продолжения экономической реформы и политики открытости Китаю было необходимо глубже интегрироваться в мировую торговую систему. Вступление КНР в ВТО стало суверенным выбором, сделанным под воздействием обстоятельств внутри страны и в международных торговых отношениях, и являет собой диалектическое единство добровольного и неизбежного.
2. Китай имеет четыре места в ВТО, в частности, Гонконг, Макао и Китайский Тайбэй являются членами ВТО, каждый - в качестве отдельной таможенной территории. Каждый район обладает правовой системой с собственной характеристикой. Таким образом, правовая система КНР является множественной, она состоит из четырех разных правовых подсистем, что предопределяет особенность имплементации права ВТО. Своеобразие законодательства каждого из четырех регионов КНР в сфере внешней торговли является важным фактором интенсивного экономического развития и расширения международного торгового сотрудничества «Большого Китая».
3. Для реализации долгосрочной цели либерализации торговли, ВТО учитывает интересы и фактические условия каждого члена в разных аспектах и, наряду с требованием от всех участников соблюдения общих правил, проявляет определенную гибкость, предоставляя каждому члену возможность избрания способов для выполнения своих обязательств. Особенность имплементации права ВТО в законодательстве КНР связана с самостоятельным использованием данной возможности четырьмя отдельными регионами.
4. В целях анализа имплементации в национальном законодательстве предлагается рассматривать права ВТО как совокупность международно-договорных норм материального, процессуального и процедурного характера, закрепленных в нескольких десятках многосторонних торговых соглашений, включая протоколы о присоединении к Соглашению о ВТО. Протокол о присоединении имеет особое значение среди источников права ВТО. Поскольку содержание Протокола является согласованным между всеми членами, можно ссылаться на его положения в процессе урегулирования споров, а при определенных условиях положения Протокола имеют приоритет в отношении других норм ВТО.
5. Установлено, что благодаря имплементации права ВТО в законодательстве КНР обеспечивается устойчивое движение Китая по пути развития рыночной экономики и функционирование в правовом пространстве международной торговли. На основе обобщения правоприменительной практики Китая автор приходит к выводу, что имплементация международных норм в Китае в основном достигается путем трансформации и инкорпорации международного права во внутреннее законодательство, а именно: принятием новых законов или внесением поправок в национальные законы или через отсылки.
6. Как и в других странах, нормы права ВТО в Китае не имеют прямого действия: они могут быть применены в национальном законодательстве посредством имплементации. Однако единый механизм имплементации международных норм в законодательстве КНР не предусмотрен, имплементация данных норм проходит бессистемно. Кроме того, в праве ВТО не детализированы требования к реализации положения о приведении национального законодательства в соответствие с этим правом, что затрудняет осуществление данного процесса.
7. Проведенная имплементация права ВТО в Китае свидетельствует о признании приоритета соответствующих норм международного права над национальным законодательством. В настоящее время необходимые изменения в

связи с обязательством Китая по приведению законодательства в соответствие с многосторонними соглашениями ВТО в основном завершены: китайское правительство разработало ряд новых законов и правил, внесло поправки во все положения, которые не соответствовали правилам и принципам ВТО. В результате правовая система внешней торговли Китая претерпела коренные изменения.

1. После вступления в ВТО Китай активно корректировал свои законы и иные нормативные акты в области интеллектуальной собственности, пересматривал «Закон о товарных знаках», «Закон о патентах» и «Закон об авторском праве» в соответствии с требованиями ТРИПС и создал более совершенную систему судебной защиты прав интеллектуальной собственности. Несмотря на то, что государство выполнило свои обязательства в этом отношении, прогресс науки и техники и растущие потребности общества, а также развитие права ВТО не позволяют останавливаться на достигнутом уровне. Для поддержания соответствия национального законодательства праву ВТО процесс имплементации не может быть окончательно завершен: в силу указанных выше обстоятельств он должен носить поступательный характер.
2. Быстрое развитие экономики Китая происходит во многом благодаря иностранным инвестициям. В соответствии с требованиями ВТО Китай активно реформировал законы, регулирующие иностранные инвестиции, предоставляя иностранным инвесторам национальный режим и далее открывая инвестиционный рынок. Однако в КНР отсутствует специальный закон об иностранных инвестициях, инвестиционные отношения регулирует целый комплекс отдельных законов и подзаконных актов. Таким образом, правовая основа иностранных инвестиций в КНР страдает фрагментарностью и внутренней несогласованностью. В данной ситуации проявляется настоятельная необходимость кодификации инвестиционного права. Кроме того, существующее положение дел дает основание утверждать, что системность национального законодательства является важным условием для успешной имплементации права ВТО.
3. В настоящее время Гонконг, Макао и Тайбэй обладают по сути экономическим суверенитетом не только в отношениях с третьими странами, но и друг с другом и с Материковым Китаем. Между тем, в силу того, что КНР представлена четырьмя местами в ВТО во имя одного суверенитета, вполне логичным представляется установление более благоприятного торгового режима в отношениях Большого Китая и других трех регионов, чем режим наиболее благоприятствуемой нации в смысле ст. 1 ГАТТ. Как ГАТТ, так и ГАТС, допускают «региональную интеграцию» членов ВТО как исключение из принципа наиболее благоприятствуемой нации. Однако ст. 4 «Протокола о присоединении Китая к соглашению об учреждении ВТО»6 не предусматривает возможности интеграции китайских регионов, являющихся членами ВТО. Несмотря на это, полагаем, что поскольку внутренняя интеграция в рамках КНР целесообразна и необходима для эффективного содействия экономическому и социальному развитию всех рассматриваемых регионов, то в соответствие с нормами ВТО (п. 4, п. 5 ст. XXIV ГАТТ и ст. V-бис ГАТС) Материковый Китай, Гонконг, Макао и Китайский Тайбэй вправе создать интеграционное объединение. Начало торгово-экономической интеграции может быть положено промежуточным соглашением о свободной торговле, предусматривающим в дальнейшем продвижение к общему рынку и единому экономическому и валютному пространству. Подписанные CEPA и ECFA между материковым Китаем с Гонконгом, Макао и Тайванем уже заложили основу для экономической интеграции данных четырех регионов с учетом участия каждого из них в ВТО. Это вполне соответствует концепции параллельного развития многосторонней торговой системы и региональных групп в рамках ВТО.
4. В контексте антидемпинговых мер ВТО статус рыночной экономики его членов имеет важное юридическое значение. Согласно ст. 15 «Протокола о присоединении Китая к Соглашению о ВТО», члены ВТО могут принять альтернативную цену в демпинговом расследовании против Китая, что в

Ст. 4 «протокола присоединения Китая к ВТО» гласит: со времени присоединения к ВТО Китай должен отменить все специальные торговые условия между третьими странами и отдельными таможенными территориями, не соответствующие с Соглашением ВТО.

определенном смысле указывает на его статус нерыночной экономики. Поскольку ст. 15 в 2016 году утратила силу в связи с истечением переходного периода, члены ВТО больше не имеют права применять альтернативную цену при расследовании демпинга. Однако в настоящее время Европейский союз и США не признают статус рыночной экономики Китая. Таким образом, нарушается соглашение (Протокол) между ВТО и КНР. В сложившихся условиях Китай вынужден активно вести диалог с другими членами, чтобы получить от них признание статуса рыночной экономики и избежать дискриминационного отношения на мировом торговом рынке. В данной ситуации выявляется пробел в праве ВТО - отсутствие механизма реализации соглашений между ВТО и ее отдельными членами - который требует восполнения.

12) Из-за отсутствия опыта и квалифицированных специалистов в области юриспруденции Китай всегда находился в пассивном неблагоприятном положении в международных спорах. В связи с этим ему потребовалось изучение и обобщение практического опыта разрешения споров по правилам ВТО. В настоящее время наблюдается тенденция повышения активности Китая в защите своих интересов в спорах, разрешаемых в рамках ВТО. Укреплению данной позиции способствует имплементация права ВТО в национальном законодательстве. Следовательно, Китай должен постоянно совершенствовать внутреннюю правовую систему в соответствии с правилами ВТО, укреплять сотрудничество с другими государствами-членами. При реализации политики «одного пояса, одного пути» надо продолжать поддерживать и соблюдать правила ВТО.

**Достоверность и апробация результатов исследования.** Результаты диссертационного исследования были получены благодаря использованию общенаучных и специальных методов исследования и базируются на фундаментальных положениях доктрины международного права. Основные положения диссертации нашли отражение в семи научных работах автора, пять из которых размещены в рецензируемых научных журналах, рекомендованных ВАК при Министерстве науки и высшего образования РФ.

**Структура диссертации** обусловлена целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих десять параграфов, заключения, списка сокращений и списка использованных нормативных правовых актов и специальной литературы.