МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
имени М.В. ЛОМОНОСОВА
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

*На правах рукописи*

**Лю Цюсэнь**

**Источники права КНР и РФ—сравнительный анализ** 12.00.01 - теория и история права и государства; истории учений о

праве и государстве

ДИССЕРТАЦИЯ

на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор Марченко М.Н.

Москва - 2018
і

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение 3

Глава I Понятие источников права 13

1. [Общая теория источников права 13](#bookmark0)
2. [Понятие источников права КНР 20](#bookmark1)
3. [Понятие источников права РФ 30](#bookmark2)

[Глава II Классификация и виды источников права 36](#bookmark3)

1. Нормативно-правовые акты, законы и подзаконные акты.

Их виды и особенность 42

1. [Международные правовые договоры 75](#bookmark6)
2. [Правовой обычай как источник права 95](#bookmark7)
3. [Прецедент как источник права 102](#bookmark8)
4. Правовые доктрины 105

Глава III Развитие системы источников права 106

1. Развитие системы законодательных актов

(в конце XX - начала XXI в.в.) 106

1. [Административный закон автономных территорий 118](#bookmark10)
2. [Изменение статуса обычного права 135](#bookmark11)
3. [Прецедентное право в судебной реформе 149](#bookmark12)

Заключение 158

Список литературы 162

Реформа в 1978 г. для КНР считается важной исторической точкой аналогично распаду СССР для РФ- это же возможность сравнительного анализа источников права данных двух стран. Оба они являются одними из древних стран мира, у них аналогичная история, и конец XX века- начало XXI века считается переходной эпохой для КНР и РФ. В течение 30 лет в данных двух странах сильно изменялись не только источники права, но и государство и общество. В КНР считают, что источники права не только определяются тем, какие из них действуют в судебном процессе, но и показываются тем, что степень развития правового государства. Известно, что в Китае три тысячи лет феодальной истории, в истории государства и права Китая руководитель и государство играли главнейшую роль. Демократия является новой социальной идеей, которая входила в Китай в конце XIX века- начале XX века. В наше время источники права КНР считаются символом и важным процессам, чтобы создать авторитет правового государства[[1]](#footnote-1).

Аналогично романо-германской правовой семье, в КНР и РФ в системе источников права играет важнейшую роль статутное право. Но по историческим причинам создание полной правовой системы в данных странах не окончено.

Сразу заметим, что в КНР и РФ современные источники права аналогичны, особенно в их классификации, в которой нормативно­правовые акты, законы и подзаконные акты имеют абсолютный авторитет в системе источников права по своей юридической силе. В КНР выделяются следующие отрасли права: конституционное право, гражданское, уголовное, процессуальное, социальное,

административное и экономическо. Основный принцип такое разделения происходит от Советского права. В основу деления отраслей права в РФ был положен опыт европейской страны.

Ценности и направления развития законодательства данных стран стали резко изменяться особенно после 90-ых годов прошлого века.

Правовая доктрина влияет на законодательный процесс в КНР и РФ, но отличается, в частности, от стран англосаксонской правовой семьи тем, что она почти не оказывает воздействия на судебную практику.

В сравнении с источниками права современной России, китайские источники отличаются тем, что:

Во-первых, прецедентное право получает законный статус как Руководящие судебные дела Верховного народного суда КНР с 2010 г. Прецедентное право считается характеристикой и главным источником права англосаксонской правовой семьи. Руководящие судебные дела Верховного народного суда КНР иллюстрируют тенденцию перенятия опыта англо-саксонской правовой семьи и имплементации механизмов прецедентного права как перспективы развития юриспруденции.

Во-вторых, законодательство автономных территорий КНР является независимым и полным. В современном международном сообществе практика местной автономии распространена в восточных и западных странах, причем как в федерациях, так и в унитарных государствах. Как важный источник права, активно регулирующий современные межнациональные отношения в КНР, закон автономных территорий КНР, в том числе законодательный режим, альтернативная и дополнительная норма и система одобрения, характеризует Китай как правовое государство. Данный режим показывается другой возможностей для РФ, что относится к межнациональным отношениям.

В-третьих, уровень законодательной техники КНР считается невысоким. В реформе законодательства РФ принимают участие высокопрофессиональные юристы. Но в КНР по историческим причинам в законодательном процессе в конце прошлого века юристы участия не принимали. Подготовка профессиональных

юристов является важной проблемой, стоящей перед судебной реформой КНР. Континуальности юридического обучения обращает внимание КНР. При этом в РФ юридическое образование сблизилось с Европейским, переняло Болонский процесс. Изменения

нормативно-правовых актов КНР в последнем десятилетии прошлого века и первом десятилетии этого века характеризуется тем, что законодательство позитивно решает общественные конфликты и отвечает потребностям общества, а не планирует будущее правило.

В-четвертых, правовое толкование действует на судебную практику как дополнительный источник права. Общество КНР быстро развивается с конца прошлого века, но при этом изменения законодательства не решают новые проблемы особенно в экономической сфере. Толкование Верховного народного суда и Верховной народной прокуратуры КНР воздействует на практику как восполняя пробелы регулирования нормативно-правовых актов. Данный режим в одно время защищает стабильность статутного права и решает конфликт между потребностями общества и законодательства.

Источники права РФ имеют свои особенности в отличие от китайских:

Во-первых, Конституционный суд играет важную роль в правовой жизни. В КНР аналогичного органа не существует. Он защищает авторитет Конституции и активно воздействует на государственную политическую жизнь. В КНР пока не было обзора нарушений Конституции. Любой закон получает жизнь и авторитет только в практике, в правоприменении. Режим Конституционного суда обеспечивает улучшение Конституции РФ.

Во-вторых, статус и применение международных договоров сильно влияют на национальное законодательство. Как важный источник права и инструмент регулирования отношений международного сообщества, международный договор является порождением современной западной цивилизации. После принятия Конституции РФ в 1993 г. на территории РФ общепризнанные

принципы международного права и международные договоры считаются составной частью системы источников права, имеют преимущество перед национальными законами.

В-третьих, защита прав человека и политических прав граждан осуществляется более полно, чем в КНР. Эта основная идея связана с современной западной цивилизацией. Референдум играет важную роль даже до принятия действующей Конституции РФ. Прямые выборы считаются характеристикой западной цивилизации. В РФ уже был создан целостный политический режим, хотя в нем и присутствуют определенные недостатки. КНР еще не достигла такого развитого политического режима.

При рассмотрении источников права КНР и РФ, основной акцент автор сделал на статусе и роли источников права данных стран. При этом автор исходя из того, что правовая система возникает в процессе исторического развития и формируется под влиянием особенностей каждой цивилизации. В настоящее время вместе с глобализацией развивается теория источников права, основной тенденцией их развития является их взаимное влияние и интеграция

1. «ФИ&^», 2009 ФШ 2 т [↑](#footnote-ref-1)