

Е. С. Нечкина, К. А. Барышева

РЕЦЕНЗИЯ НА ЖУРНАЛ ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА ПЕКИНСКОГО УНИВЕРСИТЕТА

Аннотация: Рецензируемый сборник статей представляет собой подборку научных публикаций сотрудников Юридической Школы Пекинского университета, который основан в 1904 г., и является одним из ведущих университетов Китая, а также крупным центром юридических исследований национального и за рубежного права.

Рецензируемый сборник включает 8 статей по праву, экономическому анализу права и криминологии, которые представляют собой исследования проблем, являющихся актуальными, в первую очередь, для правовой системой Китая сегодня, а также имеющих большое значение для процессов интеграции в Китай в мировое сообщество.

Ключевые слова: Международное право, рецензия, Пекинский университет, криминология, уголовное право, экономический анализ, авторское право, интеллектуальная собственность, банковское право, TRIPS.

Рецензируемый сборник статей представляет собой подборку научных публикаций сотрудников Юридической Школы Пекинского университета, который основан в 1904 г., и является одним из ведущих университетов Китая, а также крупным центром юридических исследований национального и за рубежного права¹.

Рецензируемый сборник включает 8 статей по праву, экономическому анализу права и криминологии, которые представляют собой исследования проблем, являющихся актуальными, в первую очередь, для правовой системой Китая сегодня, а также имеющих большое значение для процессов интеграции в Китай в мировое сообщество.

Сборник был выпущен в 2008 г., и одной из целей, заявленных составителем, является привлечение внимания к китайской правовой системе, ее преимуществам и потенциале, на фоне волны интереса к Китаю как столице Олимпийских игр.

Автором первой статьи, посвященной экономическому анализу судебных теорем Хай Руя, является Жу Сули, декан Юридической Школы Пекинского университета, профессор права, доктор философских наук, научный сотрудник Института исследований конституционного и административного права при Министерстве образования Китая (1с.). Впервые положения, им разработанные, были представлены на Семинаре молодых преподавателей, но в рецензируемый сборник вошел переработанный с учетом полученных замечаний вариант текста.

¹ Об участии Пекинского Университета в проведении форумов по актуальным проблемам уголовного, административного и иных отраслей права см.: Дубовик О.Л. Преступность и уголовное право: насущные проблемы и способы их решения с помощью новых форм международного сотрудничества // Право и политика. — М.: Nota Bene 2009, №12. — С. 2532-2541; Пан Дунмэй Актуальные проблемы уголовного права Канады, Китая и России // Право и политика. — М.: Nota Bene, 2007, №2. — С. 60-65.

Основой анализа в данном случае стали тезисы, выработанные китайским чиновником династии Минь (Хай Руя), в качестве указания судьям: в уголовном процессе отдавать предпочтение старшему перед младшим, в гражданском процессе — бедному перед богатым, в процессе об оскорблении чести и достоинства — богатому перед бедным, если богатый не использовал своего преимущества перед бедным до деликта.

Жу Сули с помощью современной социологической и экономической методологии критически разбирает тезисы Хай Руя и вырабатывает на их основе две теоремы, которые он обозначает как Первую судебную теорему (теорему справедливости) и Вторую судебную теорему (теорему различий).

В частях III, IV и V своей статьи автор анализирует контраргументы, зачастую выдвигаемые против Второй судебной теоремы, выявляя баланс справедливости и эффективности, а также экономической оправданности Второй судебной теоремы Хай Руя как на практике, так и в теории.

Далее, в частях VI, VII автор рассматривает Вторую судебную теорему с уточнениями, вызванными современными реалиями, и, соответственно, обращает внимание на применимость ее к уголовному судопроизводству, обосновывая таким образом презумпцию невиновности в сложных случаях, а также применимость теоремы к предмету вещного права и права интеллектуальной собственности.

В частях VIII, IX Жу Сули анализирует теорию справедливости Джона Роулса и выявляет ее связь с Первой и Второй судебными теоремами, используя в качестве методологической основы кросс-культурный и междисциплинарный подход.

Наконец, в части X автор возвращается к анализу Первой и Второй судебной теорем с учетом обоснованных в работе тезисов, а также кратко обосновывает потенциальную применимость теорем Хай Руя в ки-

тайской судебной практике и исследованиях. При всей специфичности сформулированных им подходов, на наш взгляд, безусловный интерес представляют в наши дни, во-первых, сведения об эволюции взглядов китайских ученых и законодательства Китая по данному вопросу; во-вторых, современные оценки Китайской правовой доктрины; в-третьих, определяемые ими указания для судебной практики (59с.).

Второй статьей, помещенной в рецензируемом сборнике, является описание итогов изучения роли общества экспертов и правительства в общественном процессе принятия решений. Ее автором является Ван Ксиксин, заместитель руководителя Центра изучения конституционного и административного права, профессор права Пекинского университета, она представляет собой системное инновационное исследование участия общества в процессе принятия административных решений. Система слушаний по принятию ценовых решений становится важным символом развития, демократизации и рационализации общественного принятия решений. Однако эта система на практике систематически искажается, отражая тем самым кризис общественного доверия (73с.). Анализируя дилемму общественного участия в случаях принятия ценовых решений, автор рассматривает структурные проблемы в общественном процессе принятия решений на основе исследований роли экспертов и правительства. Он склоняется к выводу о том, что процесс принятия ценовых решений уходит корнями в несколько факторов, а именно: а) в «маргинализацию» общества и экспертов, в ограниченность их прав в участии в процессе; б) в правительственную монополию на право обсуждения и принятия решений. Таким образом, указанная дилемма является структурной проблемой системы принятия решений (75с.). Автор статьи утверждает, что, будучи основанной на вышеприведенных заключениях, существующее «административное государство» ориентируется на слепую веру в технические методы, а позитивизм вскоре столкнется с двойным кризисом правосудия и рациональности в общественной системе принятия решений. Проблемным вопросом, по его мнению, является монополистическая система «знание-сила». В Китае монополистический характер структуры «знание-сила» сильнее, чем в других государствах, ввиду длительного одностороннего акцента на роль властвующих субъектов в принятии решений. Находясь в жестких рамках системной структуры, общество играет в процессе принятия социально значимых решений, в том числе решений политико-правового и чисто юридического характера, символическую роль и постепенно маргинализируется. Также это является структурным препятствием для всех форм общественного участия в процессе принятия решений, включая слушания.

Ван Ксиксин уверен, что для целей ликвидации монополистической структуры «знание-сила» в процессе

принятия решений должны быть выделены такие дуалистические характеристики общества, как «носитель права» и «главный источник знания», а «ограничивающая сила» государства должна быть уменьшена. На наш взгляд, это — учитывая правовые традиции Китая и современную ситуацию, следует расценить как достаточно прогрессивное мнение, пытающееся соответствовать международным тенденциям и процессам глобализации.

Исследование Фу Юлиня на тему: «Обзор системы местных юридических служб в аграрных районах Китая» фокусируется на особенностях, предоставляемых ими правовых услуг населению, юридическим лицам и иным организациям в аграрных районах Китая.

На основе анализа фундаментальных работ и проведенном применительно к законодательству и специфике КНР, а также опираясь на эмпирические исследования на региональном уровне, автор анализирует теоретические подоплеку и исторические предпосылки развития системы местных юридических служб в Китае. Более того, и это очень важно, он также делает сравнительный обзор их современного правового положения и перспектив развития. В итоге, автор приходит к выводу, что во время реформирования системы местных юридических служб органы, принимающие решения, ни в коем случае не должны недооценивать их и, тем более, упразднить. Вместо этого, им стоит ослабить систему контроля за такими службами. Учитывая «тотальность» системы государственного контроля и ее «внедренность» во все сферы социальной и правовой жизни в Китае, по нашему мнению, данный вывод является весьма показательным. Он свидетельствует о постепенно формирующихся тенденциях, которые соответствуют общемировым и признаны сообществом юристов разных стран.

Статья Жао Гоулиня посвящена анализу жертв убийств. Поскольку убийство подразумевает собой лишение жизни, оно повсеместно — и не только в Китае — признано самым жестоким преступлением. Исследование такого понятия, как виктимизация, весьма значимо в криминологическом анализе убийства (167с.). Но в Китае таких исследований проведено явно недостаточно. Основываясь на выборке из тысячи семисот семи случаев убийства в городе Шэньчжэнь и внутренней Монголии, автор представляет сравнительный и описательный анализ виктимизации в этих регионах, которые различаются уровнем экономического развития и географическим положением. Один из них является экономически развитым районом и располагается на южном побережье, в то время как другой — развивающимся восточно-континентальным. На основе сопоставления указанных регионов и полученные результаты и выводы исследования можно, по мнению его автора, распространить на весь Китай.

В первой части статьи Жао Гоулинь определяет рамки

работы и
части он
разделяя
убийства

Тре
демограф
ление ви
возраста
значитель
шений м
автор си
границы

Пята
денция
авторски
професс
верситет
уголовно

Его и
ний стат
причины
и требов
вым нор
собствен
законода
странах,
Корея, И
наш взгля
развивае
если не

В ст
и оценка
прав инт
интерес
цию Кит
важно, ч
разрабо
также пр
в сфере
подчерк
основе
Китае м
на наш
публика
правов
КНР на
не мене
пути ре
весьма

² В 2010
нике «У
Жалинс

работы и источники используемых данных. Во второй части он фокусирует свое внимание на описаниях убийств, разделяя их по разным основаниям (время совершения убийства, место, мотивы и способ).

Третья часть работы представляет собой анализ демографических данных, включающий в себя определение виктимизации по половому признаку, по признаку возраста, роду занятий, по месту проживания. Здесь же значительное внимание уделяется исследованию отношений между преступником и жертвой. В заключении автор систематизирует полученные данные и определяет границы их применения в масштабе страны.

Пятая статья сборника представляет собой доклад о тенденциях развития уголовной ответственности за нарушение авторских прав в мире. Ее автором является Ванг Шиджоу, профессор права, LL.D., преподаватель Пекинского университета, один из крупнейших специалистов в области уголовного и административного права Китая.

Его исследование посвящено анализу основных положений статьи 61-й TRIPS. При этом профессор Ванг учитывает причины ее принятия, оценки ее мировым сообществом и требований, предъявляемых статьей к уголовно-правовым нормам, направленным на защиту интеллектуальной собственности (183с.). Кроме того он детально описывает законодательство в сфере защиты авторских прав в таких странах, как США, страны ЕС, Австралия, Республика Корея, Индия, Бразилия, Аргентина, Египет и Канада. На наш взгляд, сопоставление правового регулирования этих развивающихся стран может оказаться весьма полезным, если не поучительным, для российских специалистов

В статье также содержится заключительные положения и оценка перспектив развития уголовно-правовой защиты прав интеллектуальной собственности в мире. Но наиболее интересными выглядят мнения автора, освещающего позицию Китая по вопросам защиты авторского права. При этом важно, что профессор Ванг исходит из текущего состояния разработанности проблемы в китайском законодательстве, а также приводит статистические данные по преступлениям в сфере нарушения авторских прав (198с.). Автор также подчеркивает, что, только делая определенные выводы на основе данного исследования, защита авторского права в Китае может достичь мирового уровня развития. Здесь, на наш взгляд, учитывая формат и правила регулирования публикаций, неуместно напоминать о многочисленных правовых конфликтах, возникающих в связи с нарушением КНР начал права интеллектуальной собственности. Но, тем не менее, укажем, что статья профессора Ванга обозначает пути решения такого рода конфликтов, а поэтому является весьма ценным источником.²

Шестая статья сборника посвящена анализу антимонопольного регулирования патентных фондов. Ее автором является Джан Пинг, профессор кафедры интеллектуальной собственности юридической школы Пекинского университета. В этой статье рассматривается правовой статус и особенности регулирования патентных фондов, как формы взаимодействия между компаниями. Данная форма может препятствовать конкуренции, и является предметом антимонопольных исследований с момента своего появления. Объединяя патенты, субъекты, выдающие лицензии, консолидируют и укрепляют совокупное влияние на рынок. Рыночная структура в такой ситуации искажается, и это искажение идет на пользу владельцам патентов. Лицензиаты — обычно разобщенные индивидуальные субъекты, со слабым рыночным потенциалом. Поскольку эффекты ограничения конкуренции правом, которым обладают патентные фонды, не может быть устранен частноправовыми методами, государство должно вмешаться, для того, чтобы скорректировать эти эффекты (227с.).

Поскольку авторские права как привилегия, даваемая государством для целей долгосрочной защиты потребителей, обычно исключаются из сферы антитабачного регулирования, создание патентных фондов должно в это регулирование включаться для гарантии рыночной конкуренции. Законодательство в сфере интеллектуальной собственности и антимонопольное законодательство совместно нацелены на стимулирование инноваций и приращение общественного благосостояния. На сегодняшний день законодательство КНР по защите авторского права, как полагает автор статьи, достигло мирового уровня. Однако существуют проблемы в антимонопольном регулировании, что затрудняет рыночную конкуренцию.

Седьмая статья сборника посвящена введению системы депозитного страхования в Китае. Ее автором является Лу Джанбо, профессор права Пекинского университета, бывший лектор Китайского коммерческого права в Кембридже. Исследование было подготовлено в период получения стипендии доктора философских наук в Лондоне в период с 1996 по 2001 гг., но оно отражает и последние по времени изменения законодательства КНР (233с.).

Депозитное страхование является одной из основ финансовой стабильности. Важность депозитного страхования в развивающихся странах (и в Китае, в частности) не может быть преувеличена. Лу Джанбо фокусирует внимание на модели депозитного страхования, которая будет удовлетворять требованиям Китая, и базироваться на международном опыте в этой сфере. Статья разделена на пять частей.

² В 2010 г. планируется опубликование данной статьи в сборнике «Уголовное право и современность» / под ред. А.Э. Жалинского. Вып. 3. М.: ГУ-ВШЭ, 2010