

Федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего
образования

**«РОССИЙСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ ДРУЖБЫ НАРОДОВ
ИМЕНИ ПАТРИСА ЛУМУМБЫ»**

На правах рукописи

ВАН ЛУ

(Китайская Народная Республика)

**ФОРМЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ
РОДИТЕЛЕЙ В КНР**

Специальность 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки

Диссертация

на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Научный руководитель:
кандидат юридических наук, доцент,
Пухарт Александр Аскольдович

Москва - 2025

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	3
ГЛАВА 1. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ В КНР	18
1.1. Правовое обеспечение защиты прав и законных интересов детей, оставшихся без попечения родителей в КНР	18
1.2. Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей в КНР ..	34
1.3. Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей в КНР	46
ГЛАВА 2. ОПЕКА НАД НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ, КАК ПРИОРИТЕТНАЯ ФОРМА УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ В КНР.....	61
2.1. Понятие и правовая сущность опеки над детьми, оставшимися без попечения родителей в КНР	61
2.2. Права и обязанности опекунов в КНР.....	75
2.3. Прекращение опеки над детьми, оставшимися без попечения родителей в КНР	100
ГЛАВА 3. ИНЫЕ ФОРМЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ В КНР	113
3.1. Правовая природа усыновления в КНР.....	113
3.2. Особенности института приемной семьи в КНР.....	128
3.3. Особенные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей в КНР	147
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	161
Список использованных источников и литературы.....	165

Актуальность темы исследования также объективно предопределена тем, что действующее законодательство в этой области несовершенно.

Современное законодательство Китая не предусматривает детального определения форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, и хотя Всекитайское собрание народных представителей и его Постоянный комитет (высший законодательный орган Китая), Государственный совет КНР (Центральное народное правительство) и провинциальные собрания народных представителей Китая (местные законодательные органы Китая) приняли большое количество нормативных актов по вопросам устройства детей, оставшихся без попечения родителей, многие из этих актов носят общий характер, а некоторые из них не обеспечивают разумного решения проблем, возникающих в китайской действительности.

Поскольку Китай находится в процессе социальных преобразований, а общество постоянно развивается и меняется, то возникла необходимость внести соответствующие предложения в китайское законодательство, исходя из национальных особенностей общественного устройства в Китае, чтобы решить реальные потребности детей, оставшихся без попечения родителей.

Вышеперечисленные обстоятельства и обосновывают актуальность выбранной для данного исследования темы и предопределяют его цели и задачи.

Степень научной разработанности темы. Необходимо отметить, что в настоящее время в Китае не существует научных исследований, в которых бы системно и всесторонне анализировались формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей. В современной правовой доктрине Китая рассматривается, как правило, лишь один классический вид устройства детей такой, как усыновление (удочерение), который нашел отражение в трудах таких ученых, как Ван Лимин, Ли Янь, Ян Лисинь, Чэнь Вэй, Лу Синьцзянь, Ян Давэнь, Юй Янман, Ши Шанькуань, Ся Иньлань, Сюй Годун, Лян Хуэйсинь и другие.

В работах этих авторов была создана базовая теоретическая основа китайского семейного права, а также установлены и разработаны вопросы устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Несомненно, что и сегодня эти работы не утратили своей научной ценности и представляют значительный исследовательский интерес.

Гражданский кодекс КНР вступил в силу в 2021 году и его появление стало важной вехой в истории развития гражданского права в Китае, правда, вместе с тем, одновременно, были отменены: Закон КНР о браке и Закон КНР об усыновлении.

Однако, обновление законодательства, а также непрерывное развитие социалистической рыночной экономики Китая и произошедшие в стране в последнее время социальные изменения, вызвали необходимость пересмотра некоторых основополагающих принципов, на которых ранее основывались нормативные положения об устройстве детей, оставшихся без попечения родителей.

Поэтому, на современном этапе развития общества, необходимо систематически обобщать и изучать вопросы устройства детей, оставшихся без попечения родителей в Китае, в свете таких нововведений, как внесенные изменения в Гражданский Кодекс КНР, в части опеки над несовершеннолетними, усыновления и так далее.

Объектом настоящего исследования является система правоотношений, складывающихся по поводу процесса усыновления и других форм устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в КНР

Предмет диссертационного исследования включает исследование действующего современного законодательства КНР на предмет его соответствия требованиям реалий современной жизни, а именно Гражданского кодекса Китайской Народной Республики, Закона Китайской Народной Республики о защите прав несовершеннолетних и другие законодательные акты, различные официальные материалы высших судебных органов Китая, судебной практики по

конкретным делам, труды ученых в области исследования опеки над несовершеннолетними, а равно публикации, посвященные проблемам усыновления и приемной семьи.

Целью диссертационного исследования является разработка теоретических и практических подходов к созданию правовой системы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в Китайской Народной Республике, определение ее составных элементов, внесение обоснованных предложений в законодательство Китая по вопросу устройства детей, оставшихся без попечения родителей, и совершенствование действующей нормативно-правовой системы. Для достижения указанной цели были поставлены и решены следующие **задачи**:

- предложить и теоретически обосновать понятия "дети, оставшиеся без попечения родителей", "устройство детей, оставшихся без попечения родителей" и "формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей" в китайском законодательстве;

- обобщить и систематизировать различные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, существующие в Китае;

- уточнить объем прав родственников детей, оставшихся без попечения родителей и компетенции различных административных ведомств по выявлению, регистрации и устройству детей, оставшихся без попечения родителей в Китае;

- определить понятие и правовую сущность опеки над детьми, оставшихся без попечения родителей, сравнив ее с понятием родительской опеки в Китае;

- установить основания и правовые последствия прекращения опеки над детьми, оставшихся без попечения родителей, в Китайской Народной Республике;

- проанализировать правовые особенности усыновления детей, оставшихся без попечения родителей в Китае;

- исследовать правовые основы функционирования приемных семей в Китае и их взаимоотношения с детскими домами как формы устройства детей, оставшихся

без попечения родителей, а также определить правовую природу договоров о семейном патронаже;

- выявить и оценить эффективность иных форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, и возможность включения их в систему устройства детей, оставшихся без попечения родителей в Китае;

- сформулировать рекомендации и предложения по совершенствованию действующего законодательства и его применения на практике.

Методология и методы настоящего исследования. Методологическую основу исследования составляют методы формальной логики, включая анализ, синтез, сравнение, обобщение (общенаучные методы), исторический метод, диалектический метод (философско-мировоззренческие методы), сравнительно-правовой метод, в том числе функциональный подход, статистический метод (частнонаучный метод) и др.

В силу особенностей исследования оно было бы невозможно без обращения к материалам судебной практики, то есть к эмпирическим данным. Как следствие, важное значение в методологической основе исследования имеет метод индукции как один из инструментов формальной логики.

Сравнительно-правовой метод позволяет ускорить развитие института в отдельно взятой правовой системе. Обращение к опыту зарубежных правовых порядков необходимо для того, чтобы избежать уже допущенных ими ошибок, но сделать при этом верные выводы и поставить реальные цели. Важно отметить, что планируется не механически использовать сравнительно-правовой материал, но задействовать специальные сравнительно-правовые методы. Речь идет прежде всего о функциональном методе сравнительного права.

Наконец, значимое место в методологической основе исследования занимает статистический метод.

Нормативную основу исследования составили: Конвенция ООН о правах ребенка. Доступен на официальном сайте по адресу: <https://www.unicef.org/zh/child->

rights-convention/convention-text (дата обращения: 13.03.2024); Конституция Китайской Народной Республики 1982 г. (поправки в ее текст вносились в 1988, 1993, 1999, 2004 и 2018 гг.) – 中华人民共和国宪法; Гражданский кодекс КНР 2021г. – 中华人民共和国民法典; Гражданский процессуальный кодекс КНР 1991 г. (поправки в его текст вносились в 2007, 2012, 2017 и 2024 гг.) – 中华人民共和国民事诉讼法; Закон КНР «О защите несовершеннолетних» 1991 г. (поправки в его текст вносились в 2006, 2012 и 2023 гг.) – 中华人民共和国未成年人保护法;; Меры по оценке усыновления (для пробного применения) 2021 г. – 收养评估办法 (试行; Мнение Главного управления Госсовета «Об усилении работы по защите сирот» 2010 г. – 国务院办公厅关于加强孤儿保障工作的意见; Мнения Верховного народного суда, Верховной народной прокуратуры, Министерства общественной безопасности и Министерства гражданской администрации о правовом решении ряда вопросов, связанных с ущемлением опекуном прав и интересов несовершеннолетних 2014 г. – 关于依法处理监护; 人侵害未成年人权益行为若干问题的意见; Мнения Государственного совета о дальнейшем совершенствовании системы ухода и обслуживания брошенных детей в сельской местности и детей, находящихся в трудной жизненной ситуации 2019 г. – 国务院关于进一步健全农村留守儿童和困境儿童关爱服务体系的意见; Мнения Государственного совета «Мнения по укреплению потенциала служб городского управления» 2017 г. – 国务院关于进一步加强乡镇政府服务能力建设的意见 10; Мнения Государственного совета о постановлении «Об усилении работы по защите детей, фактически оставшихся без попечения родителей» 2019 г. – 国务院关于进一步加强事实无人抚养儿童保障工作的意见 11; Мнения Государственного совета об усилении мер защиты брошенных

детей в сельской местности 2016 г. – 国务院关于加强农村留守儿童关爱保护工作的意见 12; Положение о функциональной конфигурации, внутренних учреждениях и штатном расписании Министерства гражданской администрации 2023 г. – 民政部职能配置、内设机构和人员编制规定; Пояснение Верховного народного суда по толкованию ряда вопросов, касающихся применения общих положений Гражданского кодекса Китайской Народной Республики 2022 г. – 最高人民法院关于适用《中华人民共和国民法典》总则编若干问题的解释 14. и иные нормативно-правовые акты.

Теоретическую основу исследования представляют работы следующих отечественных и зарубежных правоведов: С.С. Алексеева, М.В. Антокольской, Г.В. Арутюняна, Л.И. Беляевой, В.Б. Беляева, Ю.Ф. Беспалова, В.И. Бошко, М.И. Брагинского, С.Н. Братуся, В.В. Витрянского, М.Ф. Владимирского-Буданова, З.И. Ворониной, М.А. Галагузовой, И.В. Гессен, А.Г. Гойхбарга, К.А. Граве, В.И. Данилина, И.С. Данилова, Е.И. Домбровского, Н.М. Ершова, Н.Ф. Звенигородской, Н.В. Ивановской, О.Ю. Ильина, О.С. Иоффе, М.М. Клячко, А.А. Красавчикова, Е.А. Крашенинникова О.Ю. Косова, Н.В. Кравчук, О.А. Красавчикова, П.В. Крашенинникова, Е.П. Лапина, А.В. Малько, В.Ф. Маслова, Г.К. Матвеева, Н.И. Матузова, О.В. Протопоповой, А.А. Пухарта, А.М. Рабец, О.А. Рузаковой, Г.М. Свердлов, П.И. Седугина, В.И. Синайского, Е.А. Суханова, Ю.А. Ткаченко, Р.О. Халфиной, Е.А. Чефрановой, Д.М. Чечота, Г.Ф. Шершеневича, Ван Лимин, Ли Янь, Ян Лисинь, Чэнь Вэй, Лу Синьцзянь, Ян Давэнь, Юй Янман, Ши Шанькуань, Ся Иньлань, Сюй Годун, Лян Хуэйсинь и других.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что автором предпринята попытка комплексного исследования имеющихся форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в рамках частно-правовой системы Китая.

В то же время, впервые в китайской правовой системе дано определение термина "дети, оставшиеся без попечения родителей", - предложено считать систему опеки над несовершеннолетними основной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей в Китае, - определено понятие опеки над детьми, оставшимися без попечения родителей, - сформулировано юридическое содержание опеки, - рекомендовано включить китайские приемные и патронатные семьи в систему устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Исследование позволило выявить пробелы и противоречия в китайском законодательстве, регулирующем процесс и формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей и, на этой основе, сформулировать и обосновать предложения по дополнению и изменению действующего национального законодательства по данным вопросам.

В результате проведенного исследования были сформулированы **положения, которые выносятся на защиту:**

1. В Китайской Народной Республике в области защиты прав детей действует большое количество разного уровня нормативных документов: постановлений и разъяснений государственных органов, различных ведомств, нормативных актов территориальных органов. Большинство действующих в этой области документов приняты на уровне местных органов власти. Все они носят несистематизированный характер, многие из них имеют декларативный характер. Выявлено отсутствие единообразия в содержании норм, регулирующих отношения по опеке несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей, устанавливающих формы устройства таких детей.

Также было установлено, что в Китае отсутствует единый акт, содержащий систему координирующих основных принципов, лежащих в основе всех принимаемых актов в области прав ребенка, и на базе которых могли бы формироваться и реализовываться различного рода программы в области защиты прав детей, в том числе и детей, оставшихся без попечения родителей.

Обоснована необходимость принятия:

А) основополагающего закона, который закреплял бы основные гарантии прав и законных интересов ребенка в целях создания правовых, социально-экономических условий для их реализации;

Б) закона об опеке, в рамках которого были бы систематизированы нормы об опеке, об основаниях ее установления и прекращения, об опекунах, их правах и обязанностях, ответственности за ненадлежащее исполнение своих обязанностей.

2. В результате проведенного исследования было установлено, что на законодательном уровне отсутствует легальное понятие «дети, оставшиеся без попечения родителей». В 2019 году на уровне межведомственного нормативного акта было введено понятие «дети, фактически оставшиеся без попечения родителей»,³ которое не давало полного представления о том, кто может быть отнесен к этой категории, что открывало возможность в процессе правоприменения по-разному трактовать данное понятие.

Было сформулировано авторское понятие «дети, оставшиеся без попечения родителей», к категории которых предлагается относить детей в возрасте до 18 лет, потерявших обоих родителей или единственного родителя, или чьих биологических родителей невозможно разыскать, или чьи родители не в состоянии заботиться о них по объективным причинам, как то: тяжелая форма инвалидности родителей, родители отбывают наказание в виде лишения свободы, родители лишены родительских прав, депортация родителей из страны и др.

3. Установлено, что в Китайской Народной Республике отсутствует централизованная система специализированных органов по выявлению, устройству и защите прав детей, оставшихся без попечения родителей. Различные функции в этой области деятельности распределены между самыми разными органами и организациями, среди которых основная нагрузка ложится на

³ 国务院关于进一步健全农村留守儿童和困境儿童关爱服务体系的意见; Мнения Государственного совета о дальнейшем совершенствовании системы ухода и обслуживания брошенных детей в сельской местности и детей, находящихся в трудной жизненной ситуации 2019 г. – 国务院关于进一步健全农村留守儿童和困境儿童关爱服务体系的意见;

министерство гражданской администрации и подконтрольные им ведомства (в частности, на волостные и сельские администрации). Все это приводит как к организационным, так и финансовым сложностям, что в конечном счете сказывается на эффективности защиты прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей.

В связи с этим обосновано предложение о создании в Китае централизованной системы органов по осуществлению функций опеки в отношении различных категорий детей, нуждающихся в защите, в том числе и детей, оставшихся без попечения родителей. В рамках данной системы обеспечивалась бы реализация единой государственной политики в сфере защиты прав и законных интересов несовершеннолетних детей, нуждающихся в помощи государства, в том числе детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

4. Установлено, что в настоящее время в Китае отсутствует четко определенная система форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, отсутствует законодательное единообразие в их регламентации.

Обоснован вывод, что при существующем многообразии в Китае форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, наиболее распространенными являются: «семейная опека» (когда дети передаются под опеку родственников), передача детей в приемные семьи, детские дома и иные учреждения социального обеспечения, усыновление. При этом доказано, что именно семейная опека была всегда и остается сегодня приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей, что проистекает из патриархальных установок, сложившихся еще в древнем Китае, в законодательстве которого предусматривалась передача ребенка, по тем или иным причинам оставшегося без попечения родителей (смерть, осуждение на длительные сроки к тюремному заключению и т.п.), близкому родственнику или иному лицу, состоящему с ребенком в кровном родстве.

5. В КНР нормами об опеке охватываются и взаимоотношения между родителями и детьми (родительская опека), т.е. родительские права рассматриваются китайским законодателем как часть системы опеки. В исследовании доказываем, что следует выделять два вида опеки: а) опека над несовершеннолетними детьми со стороны их родителей; б) опека над несовершеннолетними детьми со стороны лиц, не являющихся их родителями.

Автором проводится разграничение между родительской и неродительской опекой. Родительская опека в законодательстве рассматривается как основной вид опеки, предшествующий всем остальным ее видам, которые устанавливаются на случай, когда ребенок по тем или иным причинам лишается родительского попечения.

Обосновывается вывод о том, что родители как опекуны наделены большими правами по сравнению с опекуном - не родителем. Так, например, родителям принадлежит право в завещании назначить опекуна для своего ребенка, родители, лишённые судом опекуна, могут быть восстановлены в своих правах, при этом установленное опекуном иного лица в этом случае прекращается.

6. Обоснованы положения, в соответствии с которыми к опекуну предъявляются определенные требования, установленный законом перечень которых должен быть расширен. Так следует оценивать нравственные качества самого опекуна, его материальное положение, возраст (предельный возраст которого не должен превышать 75 лет). При назначении опекуна следует учитывать не только формальные критерии, установленные законом для лиц, привлекаемых в качестве опекуна, но и мнение самого опекуна, оценку им собственных возможностей осуществлять опеку над несовершеннолетними детьми.

7. В Китайской Народной Республике существует особый вид опеки - доверительная опека, которая направлена на защиту так называемых «брошенных детей» (дети, чьи родители не могут временно исполнять свои обязанности). Сформулировано авторское определение доверительной опеки, которая

представляет собой разновидность опеки, имеющая временный характер, применяемая в случаях, когда опекун не может выполнять свои опекунские обязанности и на время передает эти обязанности полностью или частично другому лицу, способному осуществлять опеку. При этом права первоначального опекуна не прекращаются.

В настоящее время порядок оформления доверительной опеки нормативно не определен в полной мере. Обосновывается необходимость оформления доверительной опеки письменным соглашением, которое определяло бы объем передаваемых полномочий, что позволило бы исключить в дальнейшем споры о надлежащем/ненадлежащем исполнении опекунских обязанностей.

8. В законодательстве КНР отсутствуют нормы, определяющие правовой режим имущества несовершеннолетних, находящихся под опекой, нет четкого определения полномочий опекунов и их пределов при совершении сделок с имуществом подопечного. Обосновано предложение о необходимости составления описи имущества передаваемого под опеку ребенка, установления контроля со стороны компетентных органов за сделками опекунов по распоряжению имуществом подопечного, регламентации порядка возвращения имущества подопечного при прекращении опеки. Данные меры позволят в большей мере защитить имущественные права несовершеннолетних детей, оставшихся без попечения родителей.

9. Установлено, что в КНР усыновление относится к одной из форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей, которое оформляется договором. Китайское законодательство признает только полное усыновление, при котором правоотношения между усыновленным и его биологическими родителями и другими близкими родственниками полностью утрачиваются (аннулируются). Обосновывается, что естественные кровные отношения между усыновленным и его биологическими родителями и другими родственниками не могут быть отменены после усыновления. В связи с чем предлагается признать возможность сохранения

юридической связи с близкими родственниками усыновленного (с некоторыми из них, например, бабушками, дедушками), если это отвечает интересам ребенка.

10. Патронатное воспитание в КНР, как форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, имеет длительную историю. Его установление осуществляется на основании договора, заключаемого между детским домом (находящимся в ведении региональных отделов гражданской администрации) и патронатной семьей. Однако в научной литературе нет единства мнения относительно правовой природы такого договора. Ряд авторов придерживаются мнения, что данный договор имеет гражданско-правовую природу, другие его рассматривают как трудовой договор, а устройство детей в приемную семью как составную часть деятельности детских домов. Неоднозначна и позиция судов по данному вопросу.

Доказывается, что данный договор носит гражданско-правовой характер (договор поручения), так как функции опекуна сохраняются за территориальными органами министерства гражданской администрации, которые делегируют часть своих обязанностей опекуна приемным семьям в пределах, установленных таким договором. Не меняет характер возникающих отношений и выплачиваемые денежные средства приемной семье за выполнение взятого на себя поручения.

Теоретическая значимость исследования. Положения диссертационного исследования могут служить теоретической базой для последующих научных работ, посвящённых вопросам устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в Китайской Народной Республике.

Результаты исследования могут быть использованы в образовательной деятельности – при подготовке учебных пособий, методических материалов, а также при разработке лекционных курсов по семейному и гражданскому праву.

Практическая значимость исследования заключается в содействии российским юристам в изучении соответствующего законодательства КНР, в укреплении профессионального обмена и взаимного обучения между

юридическими сообществами России и Китая, а также в предоставлении теоретической базы при рассмотрении дел, связанных с усыновлением (удочерением) несовершеннолетних в соответствии с китайским законодательством.

Кроме того, положения диссертации могут быть полезны для будущих научных исследований, затрагивающих как вопросы устройства детей, лишённых родительской опеки, так и смежные правовые аспекты, возникающие в этой области в контексте китайского законодательства.

Таким образом, практическая значимость исследования проявляется в его потенциале как источника знаний для российских практикующих юристов, заинтересованных в более глубоком понимании правовой системы Китая, а также как инструмента для развития международного профессионального сотрудничества.

Степень достоверности и апробация результатов диссертационной работы. Основные результаты диссертационного исследования отражены в 5 опубликованных научных работах. По теме диссертационного исследования опубликованы 4 работы в рецензируемых научных изданиях, указанных в перечнях ВАК РФ и перечнях РУДН.

Диссертация была подготовлена и обсуждалась на заседании кафедры гражданского права и процесса и международного частного права юридического института Российского университета дружбы народов имени Патриса Лумумбы.

Тезисы диссертации докладывались на научно-практических конференциях, в том числе XIII Международной научно-практической конференции «Актуальные вопросы юриспруденции» (г. Пенза, 5 ноября 2022 г.); Аспирантском юридическом форуме «Трансформация российского права: тенденции, ориентиры, решения» (г. Москва, ГАУГН, 4 июня 2023 г.); Международном научном юридическом форуме памяти заслуженного деятеля науки РФ профессора В.К. Пучинского «Сравнительно-правовые аспекты правоотношений гражданского оборота в

современном мире» (г. Москва, РУДН, 13 октября 2023 г.); XXXI Международной конференции студентов, аспирантов и молодых учёных «Ломоносов-2024» (г. Москва, МГУ, 12-26 апреля 2024 г.); Молодежном научном форуме «Юридическая наука в контексте глобальных вызовов» (г. Киров, 26 апреля 2024 г.).

Автореферат диссертации надлежащим образом отражает ее содержание, в том числе верно описывает ее основные положения и выводы.

Структура диссертации. Диссертационное исследование состоит из введения, трех глав, состоящих из девяти параграфов, заключения и списка используемых источников.

ГЛАВА 1. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ В КНР

1.1. Правовое обеспечение защиты прав и законных интересов детей, оставшихся без попечения родителей в КНР

Гарантия права детей на жизнь, получение ими всех возможностей для физического и умственного развития имеет решающее значение для будущего страны, поскольку именно всестороннее развитие детей является основой благополучия народа и страны в будущем.

С древних времен Китай был страной, заботящейся о детях. Однако с течением времени, в результате изменения структуры семьи, экономической ситуации, а также в связи с различными негативными явлениями (эпидемиями, войнами) большое количество детей оставалось без попечения родителей, что приводило ко все более серьезным нарушениям прав и интересов этих детей. Проблема детей, оставшихся без попечения родителей, стала еще более острой в конце 1970-х годов, когда Китай начал переход к рыночной экономике.

Согласно данным, опубликованным Министерством гражданских дел КНР в октябре 2024 года, к концу второго квартала 2024 года в Китае насчитывалось 141 000 сирот и 414 000 детей, фактически лишенных поддержки, по всей стране⁴.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, представляют собой уязвимую социальную группу, нуждающуюся в комплексной защите со стороны государства и общества. Для эффективного анализа проблемы их устройства важно прежде

⁴ 中华人民共和国中央人民政府：民政部举行“民政这五年”系列专题新闻发布会 Центральное народное правительство Китайской Народной Республики: Министерство гражданских дел провело серию специальных пресс-конференций на тему «Работа в сфере гражданских дел за последние пять лет» (на кит.яз.). URL: https://www.gov.cn/lianbo/bumen/202410/content_6981966.html (дата обращения: 21.01.2025).

всего уточнить понятийный аппарат. Сам термин «дети, оставшиеся без попечения родителей» — относительно новое явление в современном социокультурном контексте. В англоязычной литературе используются выражения вроде *children out of parental care* или *children without appropriate parental care*, что в широком смысле означает детей, лишённых должной родительской опеки.

Из-за культурных и правовых различий в китайской юридической литературе указанное понятие практически не применяется. Вместо него в теории права и судебной практике КНР чаще используются такие термины, как «сироты», «дети, фактически оставшиеся без попечения», «уязвимые дети», а также «дети, оказавшиеся в трудной жизненной ситуации».

Для ясности следует рассмотреть содержание этих понятий. В официальном документе — «Замечаниях Главного управления Госсовета» по усилению защиты детей-сирот — под сиротами понимаются несовершеннолетние до 18 лет, потерявшие родителей либо дети, местонахождение биологических родителей которых неизвестно. Право на определение статуса сироты принадлежит местным органам по гражданским делам уровня уезда и выше, в соответствии с действующим законодательством.

Согласно Гражданскому кодексу КНР, в разделе «Брак и семья», глава V, право на усыновление распространяется на три категории несовершеннолетних в возрасте до 14 лет:

- а) сироты, утратившие родителей;
- б) оставленные дети и те, чьих родителей невозможно разыскать;
- в) дети, чьи родители находятся в затруднительном положении и не могут самостоятельно обеспечить их воспитание.

Таким образом, с точки зрения китайского законодательства, к сиротам относятся дети до 18 лет, у которых умерли оба родителя или единственный родитель. Смерть может означать как естественную смерть родителя, так и его смерть в результате несчастного случая, действия непреодолимой силы или

преступления. Под понятием «пропавший без вести» понимается человек, объявленный народным судом, пропавшим без вести.

На основании положений Гражданского кодекса Китайской Народной Республики можно сделать вывод, что закон не относит к категории сирот детей, чьи биологические родители неизвестны (так называемых «подкидышей»), поскольку юридически такие родители не считаются умершими.

Другим термином, применяемым в отношении детей, оставшихся без попечения в Китае, является «дети, фактически оставшиеся без попечения».⁵ В 2019 году Министерство гражданской администрации совместно с двенадцатью другими ведомствами издало «Замечания о дальнейшем усилении защиты детей, фактически оставшихся без попечения».⁶ В этом программном документе впервые на официальном уровне было дано определение этой категории: к числу фактически оставшихся без попечения относятся дети, чьи родители подпадают под одно из следующих условий — имеют тяжелую форму инвалидности, страдают серьезными заболеваниями, отбывают наказание в виде лишения свободы или принудительной изоляции, либо подвержены другим ограничениям личной свободы, препятствующим поддержанию связи с ребенком.

Также к этой категории относятся дети, у которых один из родителей умер или пропал без вести, а второй — тяжело болен, имеет тяжелую инвалидность, отбывает тюремное наказание, принудительно изолирован или лишён свободы по иным причинам, в результате чего не поддерживает контакт с ребёнком.

Под «тяжелой инвалидностью» в данном контексте понимается инвалидность I или II группы, а также психические расстройства III или IV степени. К «тяжелым заболеваниям» относятся болезни, включённые в перечни,

⁵ 年 9 月民政部社会福利和慈善事业促进司《关于开展事实无人抚养儿童数据统计的通知》(民福善字[2011]48 号) Циркуляр Департамента социального обеспечения и развития благотворительности Министерства гражданских дел о проведении статистики данных о детях, фактически оставшихся без попечения, сентябрь 2011 г. (Minfu Shanshi Zi. 2011. №. 48) (на кит.яз.) 2011 URL:https://smzt.gd.gov.cn/zwgk/zcfg/zcjd/spyp/content/post_4646626.html (дата обращения: 24.07.2024)

⁶ 关于进一步加强事实无人抚养儿童保障工作的意见. 中华人民共和国国务院报, 2019(29):33-36. Замечания о дальнейшем усилении защиты детей, фактически оставшихся без попечения родителей. Газета Государственного Совета Китайской Народной Республики, 2019(29):33-36. (на кит.яз.) URL:https://www.gov.cn/zhengce/zhengceku/2019-11/28/content_5456773.htm (дата обращения: 30.06.2024)

устанавливаемые местными органами власти с учётом региональных особенностей. Под невозможностью поддержания связи подразумевается полное отсутствие контакта и невыполнение родительских обязанностей по уходу и воспитанию ребёнка на протяжении более шести месяцев. Сюда же относится нахождение родителя в местах лишения свободы, на принудительной реабилитации от наркотической зависимости или в условиях иных форм ограничения свободы сроком свыше шести месяцев.

В 2020 году Министерство финансов КНР совместно с двенадцатью ведомствами выпустило Циркуляр, направленный на дальнейшее совершенствование механизмов защиты детей, фактически оставшихся без попечения родителей.

Были добавлены еще два случая, когда дети приобретают этот статус – а) лишение родителей статуса опекуна (лишение родительских прав); б) депортация родителя или родителей ребёнка из страны.

Лишение лица статуса опекуна осуществляется на основании решения народного суда в порядке, установленном законом. Под депортацией понимается правомерная высылка иностранных граждан, родивших ребёнка от гражданина материковой части Китая, но не исполняющих своих обязанностей по его содержанию и воспитанию.

В китайской правовой доктрине также сформировалось новое понятие — «юридические сироты». Этот термин используется в ряде научных публикаций последних лет для обозначения особой категории детей. К данной группе относят детей, рождённых от лиц, отбывающих наказание в учреждениях государственной системы принуждения. Речь идёт о ситуациях, когда оба родителя находятся в местах лишения свободы, либо один из родителей заключён, а другой — умер,

покинул семью или не может исполнять родительские обязанности по иным объективным причинам.⁷

Понятие «дети в беде» (или «дети, попавшие в беду») шире, чем «дети, фактически оставшиеся без попечения», и охватывает всех несовершеннолетних, оказавшихся в тяжёлой жизненной ситуации. Сюда относятся дети с инвалидностью, беспризорные, а также те, кто стал жертвой насилия.⁸

Кроме того, используется категория «уязвимые дети» — это несовершеннолетние, которые, в отличие от других детей, лишены действенной защиты и гарантированного осуществления своих базовых прав. Их полноценное развитие и жизнедеятельность затруднены вследствие таких факторов, как бедственное положение семьи, неблагополучная семейная среда, физические или психические особенности⁹ Эти дети требуют особой поддержки и внимания со стороны государства и общества. К данной группе относятся дети-сироты, беспризорные, дети, живущие в неблагоприятных условиях, несовершеннолетние с физическими или умственными нарушениями, а также дети, страдающие ВИЧ/СПИДом.

Учитывая вышеизложенное, представляется целесообразным сформулировать следующее определение детей, оставшихся без попечения родителей в контексте китайского законодательства: это несовершеннолетние в возрасте до 18 лет, к которым относятся как «дети-сироты», так и «дети, фактически оставшиеся без попечения» — то есть дети, потерявшие обоих родителей или единственного родителя, дети, чьи биологические родители не установлены или не могут быть найдены, а также дети, родители которых

⁷ 陈少锋、贺新春：法律孤儿”权益保障问题的法律思考// 学术论坛,2014 年第 8 期,第 37 页 Чэнь Шаофэн, Хэ Синьчунь. Юридические размышления о защите прав и интересов юридических сирот. // Академический форум. 2014. №8. С. 37. (на кит.яз.)

⁸ 陈鲁南：“困境儿童”的概念及“困境儿童”的保障原则 // 社会福利,2021 年第 7 期,第 28 页 Чэнь Лунань. Дети в беде и принципы предоставления гарантий детям в беде // Социальное благополучие. 2012. №7. С. 28.

⁹ 陆士桢、王蕾：谈我国弱势儿童福利制度的发展 // 广东工业大学学报(社会科学版), 2013 年第 2 期,第 15 页 Лу Шичжэнь, Ван Лей. Развитие нашей системы социального обеспечения уязвимых детей // Журнал Гуандунского технологического университета.2013. № 3, Р. 15.на кит.яз.)

объективно не способны исполнять свои обязанности по воспитанию и содержанию.

К объективным причинам можно отнести следующие:

- наличие тяжёлого заболевания или инвалидности у обоих родителей;
- нахождение обоих родителей в местах лишения свободы, в учреждениях принудительной изоляции для реабилитации наркозависимых, либо применение к ним иных мер, ограничивающих личную свободу;
- невозможность родителей поддерживать связь с ребёнком, лишение их родительских прав (или прав опекунов), а также случаи депортации (выдворения) из страны;
- ситуация, в которой один из родителей умер или пропал без вести, при этом второй родитель является лицом с инвалидностью либо тяжело болен;
- ситуация, в которой один из родителей умер или пропал без вести в то время, как другой отбывает тюремное наказание, находится в условиях принудительной изоляции или подвержен иным мерам ограничения свободы;
- ситуация, в которой один из родителей умер или пропал без вести, а другой не поддерживает контакт с ребёнком либо лишён родительских прав;
- ситуация, в которой один из родителей умер или пропал без вести, при этом второй родитель депортирован (выслан) из страны.

Согласно статье 20 Конвенции о правах ребёнка, дети, которые временно или постоянно лишены семейного окружения либо не могут оставаться в нём по различным причинам, имеют право на особую защиту и помощь, предоставляемые государством.

Китайская Народная Республика присоединилась к Конвенции о правах ребенка в 1992 году и всегда придерживалась духа Конвенции в отношении защиты детей; китайскому народу свойственна гуманность и сострадание по отношению к детям, особенно оказавшимся в уязвимом положении. Соответственно, создание благоприятных условий для жизни детей, лишенных родительской опеки, с тем

чтобы они могли стать независимыми всесторонне развитыми людьми, является задачей государственной важности. С этой целью в Китае были приняты соответствующие законы и административные правила, обеспечивающие всестороннее развитие детей, оставшихся без попечения родителей, и их интеграцию в общество.

Статья 46 Конституции Китайской Народной Республики гласит, что государство должно способствовать всестороннему развитию молодежи, подростков и детей в плане нравственности, интеллекта и физической подготовки. Это соответствует духу статьи 6 Конвенции о правах ребенка, согласно которой государства-участники Конвенции обеспечивают развитие ребенка в максимально возможной степени, а также статье 49 Конституции Китайской Народной Республики, которая, в частности, утверждает, что дети находятся под защитой государства и что жестокое обращение с детьми запрещено.

Конституция Китайской Народной Республики – законодательный акт, который имеет высшую юридическую силу в Китае и является основой всей правовой системы КНР, а приведенные выше положения являются, в свою очередь, фундаментальной базой для законодательной деятельности в отношении несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей, и источником защиты их прав¹⁰.

Статья 92 Закона Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних предусматривает, что отделы по гражданским делам КНР осуществляют временную опеку над несовершеннолетними, которые попрошайничают, бродяжничают и не имеют документов, а их опекуны (если они известны) не способны выполнять родительские функции по объективным причинам, либо вследствие стихийных бедствий, аварий, катастроф, заболеваний и других чрезвычайных ситуаций, либо вследствие отказа или небрежного

¹⁰ 苗连营：“宪法全面实施”的意义探析与模式建构 // 河南财经政法大学学报, 2020年第5期, 第10页 Мяо Ляньин. Исследование значения и построение режима «полного осуществления конституции» // Журнал Хэнаньского университета финансов и права. 2020. №5. С 10. (на кит.яз.).

отношения опекуна к выполнению своих обязанностей. Несовершеннолетних, местонахождение родителей или других опекунов которых невозможно установить, а также несовершеннолетних, опекуны которых умерли или были объявлены умершими и в отношении которых никакое другое лицо не может выступать в качестве опекуна, управление по гражданским делам в соответствии с законом передает их под долгосрочную опеку, в том числе это касается несовершеннолетних, уже находящихся под временной опекой. Статья 93 Закона КНР «О защите прав несовершеннолетних»¹¹ предусматривает, что отделы по гражданским делам могут принимать такие меры, как передача несовершеннолетних на воспитание родственникам, передача их на воспитание в семью, а также могут направлять их в учреждения по спасению и защите несовершеннолетних или в другие учреждения по защите детей. Устанавливается, что органы гражданской администрации могут, оценив условия заявителя, передать несовершеннолетнего, находящегося под их постоянной опекой, на усыновление квалифицированному заявителю (ст.95 Закона о защите прав несовершеннолетних).

В Китае выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей, в основном возлагается на органы гражданской администрации (отделы по гражданским делам) на всех уровнях и в процессе разработки соответствующих законов и нормативных актов предусматривается, что отделы по гражданским делам должны выступать в качестве основного подразделения по защите детей, оставшихся без попечения родителей; сами же отделы по гражданским делам выполняют целый комплекс функций.

Вместе с тем подведомственные Министерству гражданской администрации **Бюро по делам детей**, исполняющие функции органов опеки и попечительства на местах, зачастую испытывают кадровый дефицит и демонстрируют низкий уровень

¹¹ 《中华人民共和国未成年人保护法》,北京;中国法制出版社,2021年1月版,第5页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних .Пекин ; Китайское юридическое издательство 01.2021. с 4 (на кит.яз.).

административной эффективности. Как следствие, несмотря на возложенные на них полномочия, данные учреждения не всегда способны обеспечить надлежащее выполнение задач по защите прав и законных интересов детей, оставшихся без попечения родителей. Учитывая значительные масштабы территории Китая, региональные диспропорции и высокую плотность населения, в ряде районов наблюдаются существенные трудности в реализации опеки и попечительства на практике.

В настоящее время непосредственная ответственность за предоставление социальной помощи данной категории детей возложена на Министерство гражданской администрации и подконтрольные ему ведомства, однако это, с нашей точки зрения, не отвечает интересам детей.

Полагаем, что в Китае следует создать централизованную систему органов по осуществлению функций опеки и попечительства в отношении различных категорий детей, нуждающихся в защите, в том числе и детей, оставшихся без попечения родителей. В рамках данной системы обеспечивалась бы реализация единой государственной политики в сфере защиты прав и законных интересов несовершеннолетних детей, нуждающихся в помощи государства, в том числе детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. В функции этой системы органов входило бы решение следующих задач:

1. Защита прав и законных интересов несовершеннолетних, в том числе детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа.
2. Выявление и учёт детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.
3. Устройство детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.
4. Выявление и учёт детей, нуждающихся в помощи государства, принятие мер по защите их прав и законных интересов.
5. Работа по профилактике социального сиротства.

6. Организация реабилитационной работы и оказание социально-психологической помощи семьям, воспитывающим детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

7. Взаимодействие с местными органами власти и учреждениями системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних.

Министерство гражданской администрации, исходя из своих институциональных возможностей, должно отвечать за координацию политики в этой области, осуществлять контроль за её реализацией, тогда как система органов опеки и попечительства могут реализовывать на практике конкретные меры, чтобы лучше защитить соответствующие права и интересы детей.

Государственная защита прав детей, оставшихся без попечения родителей, в Китае начинается с предоставления им базовой материальной поддержки. В соответствии с «Замечаниями Главного управления Госсовета по усилению защиты детей-сирот» (2010 г.) и «Замечаниями по дальнейшему усилению работы по защите детей, фактически оставшихся без попечения родителей» (2019 г.), центральные финансовые органы обязаны выделять целевые средства на обеспечение жизнедеятельности данной категории детей, а также осуществлять контроль за их целевым и эффективным использованием.

Согласно Замечаниям Главного управления Госсовета, все местные финансовые органы в Китае должны создать специальный фонд, обеспечивающий оплату основных жизненных расходов сирот и фактически оставшихся без попечения детей в таком объёме, который позволил бы им удовлетворять свои повседневные потребности, чтобы при этом уровень их жизни был не ниже среднего уровня жизни в данной местности.

Китайское государство обязуется обеспечивать право детей, оставшихся без попечения родителей, на получение образования. Статья 11 Закона КНР об обязательном образовании гласит, что родители или другие законные опекуны любого ребенка, достигшего шестилетнего возраста, обязаны направить его в

школу для получения обязательного образования. Право на образование – это, неотъемлемое право каждого гражданина Китая, и оно должно быть гарантировано в том числе и в отношении детей, оставшихся без попечения родителей.¹²

В соответствии с Замечаниями Госсовета 2006 года об усилении работы по оказанию помощи сиротам и 2010 года об усилении работы по защите сирот, а также Замечаниями 2019 года о дальнейшем усилении работы по защите детей, фактически оставшихся без попечения, местные органы образования должны освобождать сирот и детей, фактически оставшихся без попечения, от уплаты различных сборов на этапе получения обязательного образования, обеспечивать их бесплатными учебниками, а также субсидировать расходы на проживание для учащихся интернатов.

Дети-сироты и дети, фактически оставшиеся без попечения, обучающиеся в государственных средних школах, средних специальных учебных заведениях, высших профессиональных учебных заведениях, колледжах и университетах, включаются в программу государственной политики финансовой помощи и получают приоритет в финансовой поддержке, а детям, находящимся в трудной семейной ситуации, оказывается индивидуальная помощь.

Школы, в которых обучаются дети-сироты и дети, фактически оставшиеся без попечения родителей, обязаны уделять первоочередное внимание предоставлению им возможности учиться. Что же касается их права на осуществление трудовой деятельности (подработки, в свободное от учебы время), то в законодательстве такая возможность просто отсутствует.

Совершенствуется механизм контроля за отсевом учащихся и тем, чтобы каждый мог завершить получение обязательного образования в соответствии с действующим законодательством. Если упомянутые дети остаются в школе после достижения совершеннолетия, на них распространяется упомянутая политика в

¹² 《中华人民共和国未成年人保护法》,北京;中国法制出版社,2021年1月版,第4页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних .Пекин; Китайское юридическое издательство 01.2021. с4 (на кит.яз.)

соответствии с государственными нормативными актами. Иными словами, если дети, достигнув совершеннолетия, всё ещё учатся в средней школе, им оказывается та же помощь, что и несовершеннолетним сиротам, т.е. государство проявляет заботу о получении ими базового образования.

Что касается дошкольного образования, то оно в Китае не является частью системы обязательного образования, однако посещение дошкольных учреждений детьми-сиротами и детьми из неблагополучных семей, субсидируется местными органами власти. Кроме того, сиротам с ограниченными возможностями, имеющим на это право, предлагается посещать обычные школы; сироты с нарушениями зрения, слуха, речи или интеллекта, которые не могут учиться в обычных школах, помещаются в специальные школы; сироты с ограниченными возможностями и дети, фактически оставшиеся без попечения, которые не могут посещать специальные школы, зачисляются в специальные классы при детских социальных учреждениях, отправляются на домашнее обучение или в другие учреждения, готовые обеспечить им хорошие условия для получения образования.

Одной из проблем в этой сфере, на наш взгляд, является то, что в Китае государственная поддержка в адрес детей, оставшихся без попечения родителей, ограничивается, прежде всего, материальной помощью, при этом не уделяется достаточного внимания психическому здоровью детей. У них, в свою очередь, ещё отсутствуют сформированные ценности и в отсутствии родительского воспитания эти дети нередко сталкиваются с психологическими проблемами в процессе своего взросления. Как подтверждают исследователи, в Китае поддержка детей, оставшихся без попечения родителей, всегда «была сосредоточена на материальной помощи, но не на психологической».¹³ Поэтому при обучении таких детей необходимо обращать внимание на проблемы их психического здоровья и гарантировать своевременную и эффективную психологическую помощь. Важно, например, проводить систематическую диагностику, направленную на выявление

¹³ 王君健、和彦杰：儿童权利本位视角下“法律孤儿”的照顾保护研究 // 青年研究, 第 31 页 Ван Цзюньцзянь и Ян Цзе. Исследование заботы и защиты «законных сирот» с точки зрения прав детей. Исследование молодежи, 2019. № 6. С. 31. (на кит.яз.)

психологических проблем, которые могут возникнуть у детей. Для этого, на наш взгляд, необходимо совершенствовать сеть социальной поддержки и создавать команды профессиональных психологов и социальных работников. Помощь психологов даст возможность детям освободиться от страхов, научиться разумно контролировать свои эмоции, а социальные работники смогут также обучить их навыкам социального взаимодействия, чтобы обеспечить всестороннее развитие таких детей.

Китайская правовая и административная практика всегда была нацелена на предоставление дополнительных гарантий в сфере медицинского обслуживания для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. В соответствии с положениями нормативных актов: «О мерах по усилению помощи детям-сиротам» (2006 г.), «Об усилении защиты детей-сирот» (2010 г.), «О дальнейшем усилении защиты детей, фактически оставшихся без попечения родителей» (2016 и 2019 гг.), медицинские учреждения государственного сектора обязаны предоставлять этим детям базовые услуги в рамках системы общественного здравоохранения. Также принимаются меры поощрения и поддержки коммерческих медицинских учреждений, в случае если они добровольно освобождают детей-сирот от оплаты медицинских услуг. Дети-сироты и дети, фактически оставшиеся без попечения родителей, включаются в сферу действия таких программ, как Программа базового медицинского страхования городских жителей и Программа кооперативного медицинского обслуживания в сельской местности. Местные органы власти и благотворительные общественные организации в случае, когда у них есть такая возможность, обеспечивают детям-сиротам страховые полисы, позволяющие бесплатно получать услуги коммерческих медицинских учреждений.

Дети, страдающие тяжелыми заболеваниями и дети с тяжелыми формами инвалидности, в соответствии с принятыми в 2016 году «Замечаниями Государственного совета по усилению защиты детей, находящихся в трудной жизненной ситуации», в приоритетном порядке получают базовое медицинское

страхование по основному заболеванию, а при оказании им медицинской помощи повышается коэффициент возмещения и предельная сумма средств, покрываемая страховкой. Дети-сироты с инвалидностью, проживающие в семьях, а также дети, не имеющие попечителей, подпадают под действие «Плана реабилитации детей-сирот с ограниченными возможностями».¹⁴ Поддержка оказывается как в форме предоставления специализированного ухода в учреждениях, так и путём содействия обучению, консультированию законных представителей и реализации иных мероприятий, направленных на социальную адаптацию и полноценное развитие детей-инвалидов. Кроме того, внимание уделяется повышению качества услуг в учреждениях, предназначенных для детей-сирот с особыми потребностями. Несомненно, программы государственных услуг, предполагающие проведение реабилитационных и других мероприятий для инвалидов, должны уделять приоритетное внимание потребностям детей-инвалидов.

Для сирот, достигших совершеннолетия, в Китае предусмотрены дополнительные гарантии права на труд: согласно принятым в 2010 году «Замечаниям об усилении работы по защите сирот», трудоспособные сироты должны поощряться к трудоустройству по достижении совершеннолетия. На это должны быть направлены такие меры, как субсидирование профессионального обучения, субсидии на проведение тестов профориентации, бесплатное знакомство с профессиями, субсидии на социальное страхование. В тех случаях, когда дети-сироты испытывают трудности с трудоустройством в зрелом возрасте, приоритет отдается организации их трудоустройства на вакансии, открываемые государством.

Для обеспечения устойчивости правового статуса и социальных гарантий детей, оставшихся без попечения родителей, в Китае предусмотрены меры дополнительной жилищной поддержки по достижении этими детьми совершеннолетия. Эти меры направлены на содействие социальной интеграции и

¹⁴ 中国政府网：“明天计划”——改变 35000 名残疾孤儿命运的行动 Сайт правительства Китая: «План на завтра» – действия по изменению судьбы 35 000 детей-сирот с ограниченными возможностями. URL: https://www.gov.cn/ztzl/61/content_630569.htm (дата обращения: 24.08.2024)

самостоятельной жизни лиц из данной категории после выхода из системы опеки и попечительства.

По достижении совершеннолетия дети-сироты, проживающие в сельской местности и не имеющие жилья, получают приоритетную финансовую помощь в соответствии с правилами Программы реконструкции ветхого жилья в сельской местности, а волостные правления и сельские комитеты привлекают общественные организации и местных жителей для оказания им помощи в строительстве собственного жилья. Если дети-сироты проживают в городах, то местные органы власти также должны в приоритетном порядке организовать предоставление им недорогого жилья в городах по достижении ими совершеннолетия (в том случае, если они подпадают под условия предоставления социального жилья).

Кроме того, дети, оставшиеся без попечения родителей, пользуются дополнительными правовыми гарантиями. Судебно-административные департаменты и народные суды должны защищать личные и имущественные права детей-сирот в соответствии с законом, а также активно содействовать тому, чтобы поставщики юридических услуг в приоритетном порядке оказывали помощь детям-сиротам. Детям-сиротам, подпадающим под условия предоставления бесплатной юридической помощи, такая помощь оказывается в соответствии с законодательством.

Являясь государством - участником Конвенции ООН о правах ребенка, Китай четко сформулировал основные принципы защиты прав детей, включая наилучшее обеспечение интересов ребенка, однако воплотить эти идеи в национальном законодательстве пока оказывается не так просто.

Изучая соответствующие законы, постановления и иные нормативные документы Китая, нетрудно обнаружить, что многие из этих документов имеют декларативный характер. Большинство принятых в этой области документов приняты не на уровне закона, в связи с чем обладают меньшей эффективностью, носят не систематизированный характер.

Множество программ в области защиты детей, оставшихся без попечения родителей, реализуется на разных уровнях, но отсутствует система координирующих основных принципов, на базе которых бы формировались и реализовывались данные программы исходя из того результата, которого нужно добиться.

Исходя из вышесказанного, мы полагаем, что необходимо разработать эффективные правовые механизмы и повысить нормативно-правовой уровень регулирования в сфере защиты прав и законных интересов детей, оставшихся без попечения родителей.

На базе действующих нормативных актов необходимо инициировать разработку и принятие специализированного закона КНР, аналогичного «Федеральному закону Российской Федерации от 24.07.1998 № 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребёнка в Российской Федерации"», в котором были бы закреплены фундаментальные гарантии прав детей с целью создания правовых и социально-экономических условий, способствующих их всесторонней защите и реализации.

Принятие подобного закона позволит вывести правовое регулирование в данной сфере на уровень закона, а также обеспечит систематизацию и унификацию правоприменительной практики по вопросам устройства и поддержки детей, оставшихся без попечения родителей. Именно это предоставит возможность, в конечном счёте, обеспечить и реализовать на практике комплексную защиту таких детей.

1.2 Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей в КНР

Все дети с момента рождения имеют равные права, прежде всего, право на выживание и развитие. Так, Статья 3 Закона Китайской Народной Республики «О защите несовершеннолетних» гласит, что государство гарантирует права несовершеннолетних на выживание, развитие и защиту.

В силу природной уязвимости ребенка бремя заботы о его развитии ложится прежде всего на его родителей, как законных представителей ребёнка. Это бремя становится особенно тяжёлым, если ребёнок рождается с какими-либо физиологическими недостатками (особенностями). Пункт 3 Статьи 49 Конституции КНР гласит: «Родители обязаны воспитывать и обучать своих несовершеннолетних детей».¹⁵ Пункт 1 статьи 10 Закона Китайской Народной Республики «О защите несовершеннолетних», в свою очередь, закрепляет следующее: «Родители или другие опекуны должны создавать хорошую и гармоничную обстановку в семье и выполнять свои обязанности по опеке и воспитанию несовершеннолетних в соответствии с законом». Статья 18.1 Конвенции ООН о правах ребенка устанавливает, что «Родители или законные опекуны, в зависимости от обстоятельств, несут основную ответственность за воспитание и развитие ребенка»¹⁶.

Очевидно, что родители наделены не только правами, но и обязанностями по отношению к своим детям. В первую очередь, это обязанность обеспечивать несовершеннолетних пищей, одеждой, жильём и заботой, а также оказывать им моральную поддержку и создавать условия для полноценного и здорового развития.

¹⁵ : 《中华人民共和国宪法》(摘要), 2023 年 3 月版, 北京; 中国法制出版社, 第 46 页 Конституция Китайской Народной Республики (аннотация) Китайское юридическое издательство 03.2023, Пекин; Китайское юридическое издательство С. 46 (на кит.яз.)

¹⁶ 《中华人民共和国未成年人保护法》, 北京; 中国法制出版社, 2021 年 1 月版, 第 11 页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних .Пекин; Китайское юридическое издательство 01.2021. с 11 (на кит.яз.)

Реализация права ребёнка на получение этих благ является необходимым условием его выживания и дальнейшего становления.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, обладают теми же правами, что и все остальные, и также нуждаются в материальной и моральной поддержке для обеспечения своего физического и психоэмоционального благополучия. Возникает вопрос: каким образом можно гарантировать таким детям удовлетворение базовых потребностей и право на развитие при отсутствии родительской опеки? Чтобы ответить на него, необходимо рассмотреть формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в контексте китайской правовой системы.

При этом важно начать с уточнения содержания самого понятия «устройство» в отношении данной категории детей. Учитывая тот факт, что в настоящее время в китайской юридической и научной литературе нет его ясного определения, обратимся к тому, как это слово толкуется в самом национальном языке.

В Современном китайском словаре слово «устройство» (安置) используется, в частности, для обозначения помощи, оказываемой одними людьми другим, более слабым, чтобы они могли вести нормальную жизнь.¹⁷ В отличие от взрослых, дети, оставшиеся без попечения родителей, уязвимы, поскольку еще не достигли физической и умственной зрелости; при этом у них нет родителей, которые могли бы защитить их основные права. Соответственно, они имеют полное право получать материальную помощь от родственников, государства и общества для своего выживания и развития, для защиты своей жизни. Поэтому мы считаем, что устройство детей, оставшихся без попечения родителей, должно гарантировать основные права таких детей - прежде всего через получение ими помощи от государства, соответствующих органов и учреждений, благотворительных организаций.

¹⁷ 郭忠新、阮智富：《现代汉语大词典》，上海：上海辞书出版社，2010 版，第 237 页。Го Чжунсинь, Юэнь Чифу. Словарь современного китайского языка. Шанхай: Шанхайское издательство риторической книги, 2010. С.237. (на кит.яз.)

Делать это — прямая обязанность родителей, однако ситуация становится более сложной, если дети неожиданно лишаются родительской поддержки. По нашему мнению, кроме основных прав (права на жизнь и развитие, предполагающие обеспечение основных материальных потребностей), дети, оставшиеся без попечения родителей, в современном китайском обществе также должны пользоваться правом на *свободу* и *равенство*.

Рассмотрим подробнее названные выше права.

(1) Право на выживание и развитие

Реализация детьми, оставшимися без попечения родителей, своего права на выживание и развитие предполагает следующее:

- во-первых, она включает в себя гарантию самого права на жизнь и здоровье, в том числе доступ к медицинскому обслуживанию и другим способам поддержания здоровья (например, спорт или иные полезные увлечения);

- во-вторых, право на выживание и развитие подразумевает обеспечение нормального психологического развития детей, оставшихся без попечения родителей, защиту достоинства таких детей и недопущение какой-либо дискриминации по отношению к ним;

- в третьих, право на выживание и развитие подразумевает возможности для *индивидуального* развития, учитывающего особенности ребёнка. Иными словами, оно предполагает не только обеспечение базового материального благополучия таких детей, но и включает в себя их право получать образование, развивать собственные способности, что может помочь им адаптироваться, влиться в общество.

(2) Право на свободу

Право детей, оставшихся без попечения родителей, на свободу заключается в предоставлении им возможности свободного развития, исключающего произвольное вмешательство или принуждение со стороны третьих лиц.

Это право включает в себя следующие аспекты:

- прежде всего, право на участие в общественной жизни, что предполагает свободу выражения мнения, возможность действовать в собственных интересах и отстаивать свои права;

- далее, право на неприкосновенность частной жизни, что означает наличие личного пространства, в рамках которого ребёнок вправе принимать самостоятельные решения. Это право также подразумевает защиту персональных данных детей, чтобы сведения о них, имеющиеся у родственников, общественных организаций или государственных структур, не подлежали разглашению;

- кроме того, речь идёт о праве на автономию, то есть о способности детей делать выбор и принимать решения в повседневной жизни в соответствии с уровнем их психоэмоционального и когнитивного развития.

(3) Права на равенство

Право детей, оставшихся без попечения родителей, на равенство в юридической и политической практике выражается как «принцип недискриминации», т.е. дети, оставшиеся без попечения родителей, не могут подвергаться какой-либо форме дискриминации на основании их состояния (например, болезни, особенности развития) или из-за социальных факторов, таких как отсутствие родительской заботы или тяжелые условия жизни.

Право на равенство может быть интерпретировано в двух направлениях:

- во-первых, как требование обеспечения равного статуса для всех детей, независимо от их социального или семейного положения. Это способствует признанию как индивидуального, так и коллективного права всех детей, в том числе оставшихся без попечения родителей, на выживание и справедливую защиту;

- во-вторых, как необходимость в особой защите, что предполагает реализацию политики дифференцированного равенства. Такая политика направлена на предоставление дополнительных гарантий и льгот детям, находящимся в уязвимом положении.

Очевидно, что обеспечение права на выживание и развитие детей, оставшихся без попечения родителей, требует от государства и общества целенаправленного выделения ресурсов, а также проведения продуманной, всесторонней и системной политики в этой области.

Подход к устройству детей, оставшихся без попечения родителей, в Китае основывается на том, что государственные, общественные или родственные структуры используют различные механизмы помощи для реализации основополагающих прав этой категории детей — на выживание, развитие, свободу, равенство и удовлетворение базовых потребностей, чтобы создать условия для их нормального взросления.

Что касается конкретных форм устройства, то, согласно нормативной базе, таких форм несколько. В частности, в Мнении Главного управления Госсовета «Об усилении работы по защите сирот»¹⁸, 2011 года содержатся следующие положения, определяющие механизмы устройства сирот и детей, оставшихся без попечения родителей:

«Местные органы власти всех уровней, руководствуясь принципом содействия здоровому физическому и умственному развитию сирот, должны использовать различные методы для расширения возможностей расселения сирот и надлежащего их устройства.

(i) Опекa со стороны родственников. Опекуны детей-сирот определяются в соответствии с Общими принципами гражданского права Китайской Народной Республики и другими законами и правилами. Бабушка, дедушка, брат или сестра сироты обязаны воспитывать сироту и исполнять обязанности опекуна в соответствии с законом; другие близкие родственники или друзья могут стать опекунами сироты; при отсутствии таких опекунов в этом качестве выступает организация, где работает отец или мать несовершеннолетнего, или, наконец, роль

¹⁸ 国务院办公厅关于加强孤儿保障工作的意见 2010 年 Мнение Главного управления Госсовета «Об усилении работы по защите сирот» 2010 г. (на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/gongbao/content/2010/content_1754115.htm (дата обращения: 13.05.2024)

опекун может взять на себя комитет сельских жителей или отдел по гражданским делам по месту жительства несовершеннолетнего. Опекун, не выполняющий свои обязанности по опеке или нарушающий законные права и интересы сироты, несет соответствующую юридическую ответственность.

(ii) Воспитание в учреждениях. Дети-сироты, не имеющие родственников или других опекунов, которые могли бы взять их на воспитание, принимаются на воспитание в детские дома, открытые департаментом по гражданским делам. Детские учреждения, имеющие такую возможность, могут приобретать или арендовать жилье в населенном пункте или строить жилые дома блочного типа на территории учреждения, чтобы обеспечивать сиротам семейное воспитание. Органы общественной безопасности должны незамедлительно ходатайствовать в учреждения по охране детства о регистрации домохозяйств для детей-сирот.

(iii) Воспитание в приемной семье. Если опекуном выступает сельский комитет (комитет по делам горожан) или отдел по гражданским делам по месту жительства сироты, он может проводить оценку семей, имеющих желание и возможность воспитывать ребенка, и выбирать семьи с лучшими условиями для опеки или семейного патроната с субсидированием расходов на воспитание ребенка и трудовых субсидий по усмотрению местных органов власти.

(iiii) Усыновление в соответствии с законом. Поощряется усыновление детей-сирот. Усыновление детей-сирот осуществляется в соответствии с положениями Закона Китайской Народной Республики «Об усыновлении». Поддержка усыновления детей-сирот гражданами Китая, сирот, переданных на воспитание в приемные семьи приемными семьями, желающим усыновить ребенка, отдается приоритет в процедуре усыновления. Продолжается стабильная работа по усыновлению детей за рубежом, совершенствуются методы усыновления. Необходимо продолжать планомерно совершенствовать работу, связанную с

усыновлением детей иностранными гражданами и совершенствовать соответствующее законодательство»¹⁹.

Поскольку в Китае отсутствует Семейный кодекс как систематизированное собрание нормативных актов, правовое регулирование устройства детей, оставшихся без попечения родителей, не закреплено в каком-либо одном документе. Вместе с тем, на основе анализа различных нормативно-правовых актов и судебной практики можно выделить несколько основных форм устройства данной категории детей:

- 1) Опекa, при которой несовершеннолетние, лишённые родительского попечения, передаются под надзор родственников или других лиц, обладающих полной гражданской дееспособностью, а также органов Министерства гражданской администрации;
- 2) Усыновление;
- 3) Передача на воспитание в приёмную семью;
- 4) Помещение в специализированные учреждения для детей, оставшихся без попечения родителей, такие как детские дома, учреждения социального обеспечения и иные аналогичные организации.

Однако, эти четыре варианта по-разному реализуются на практике в китайском обществе и имеют разный «вес». В 2024 году профессор Ван Сяопин (Wang Xiaoping) из Шаньсийского педагогического университета и его сотрудники провели анкетный опрос сельских детей, фактически лишенных поддержки, в девяти городах провинции Шаньси на северо-западе Китая, в ходе которого они получили 665 квалифицированных ответов. Результаты опроса показывают, что 61,7% детей воспитывали бабушки и дедушки, 16,7% - дяди, 16,7% - тети и дяди, 3,3% - старшие братья и сестры, и только 3,3% результатов опроса были получены

¹⁹ 国务院办公厅关于加强孤儿保障工作的意见 2010 年 Мнение Главного управления Госсовета «Об усилении работы по защите сирот» 2010 г. (на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/gongbao/content/2010/content_1754115.htm (дата обращения: 13.05.2024)

от людей, не являющихся их родственниками. На детей, воспитываемых не родственниками, пришлось всего 3,3 процента результатов.²⁰

В 2022 – 2023 годах, докторант Цзилиньского университета Оу Вэй провёл социологическое исследование, в рамках которого был организован анкетный опрос среди 1156 детей, оставшихся без попечения родителей, в провинции Цзилинь (Северо-Восточный Китай). Из них было получено 1113 релевантных анкет. Результаты показали, что 44,74% опрошенных воспитывались бабушками и дедушками (в том числе 11,29% — со стороны матери и 31,45% — со стороны отца), в то время как на долю соседей, друзей и иных знакомых приходилось лишь 0,4%.²¹

Согласно Докладу о развитии образования в сельской местности до 2023 года, в 2022 году численность детей, оставшихся без попечения родителей в сельских районах Китая, составила 9,02 миллиона человек. Больше всего таких детей в провинции Сычуань, за ней следуют провинции Аньхой, Хунань, Хэнань, Цзянси, Хубэй и Гуйчжоу. По имеющимся данным, до 96% детей этой категории в сельской местности находятся под опекой своих бабушек и дедушек.²²

Таким образом, мы можем заключить, что при устройстве детей, оставшихся без попечения родителей, их передача под опеку родственников является обычной практикой в большинстве случаев и такой выбор, помимо требований закона, проистекает также из патриархальных установок, сложившихся ещё в древнем Китае.

Древний Китай был традиционным аграрным обществом с самодостаточным натуральным хозяйством, что породило уникальную китайскую патриархальную

²⁰ 梁思琪,山西省农村事实孤儿生存状况及其影响因素研究(硕士学位论文),太原,山西师范大学,2024年. Лян Сици. Исследование ситуации выживания детей-сирот де-факто в сельских районах провинции Шаньси и факторов, влияющих на них (магистерская диссертация). Тайюань: Шаньсийский педагогический университет, 2024. (на кит.яз.)

²¹ .(欧伟,困境儿童社会福利发展的困境与路径(博士学位论文),长春,吉林大学,2024年. Оу Вэй. Дилеммы и пути в развитии социального обеспечения детей, попавших в беду (докторская диссертация). Чанчунь:Цзилиньский университет 2024

²² 北京日报:我国留守儿童数量降至902万人,留守儿童问题得到缓解. Пекинская газета. Число оставленных без присмотра детей в Китае сократилось до 9,02 миллиона, и проблема оставленных без присмотра детей была ослаблена. URL:<https://xinwen.bjd.com.cn/content/s64df3d81e4b00804e0a1b92e.html> (дата обращения: 13.05.2024)

систему. В традиционной патриархальной китайской семье доминировал так называемый «коллективный принцип», в соответствии с которым семья рассматривалась как базовая социальная единица. Глава семьи исполнял функции своеобразного посредника между государством и членами семьи, выступая в роли неофициального представителя власти. Такой подход отражал конфуцианскую доктрину, согласно которой «государь должен быть государем, сановник — сановником, отец — отцом, сын — сыном».²³ В этой структуре остальные члены семьи не обладали индивидуальными правами и воспринимались как зависимые участники семейного коллектива. Индивидуальная воля была подчинена общим интересам семьи, соответственно и ребенок в то время тоже выступал лишь как часть семьи и не обладал правами самостоятельной личности.

Когда родители ребенка умирали или в силу объективных причин не могли заботиться о нем, то старший в семье должен был искать подходящего взрослого мужчину-родственника в семье на место его родителей²⁴. Как правило, в таком случае соблюдалась следующая очерёдность: первым претендентом был дядя по отцу, вторым — старший брат, затем — брат матери; затем тёти, бабушки и дедушки по материнской линии, дядя по матери и, наконец, более дальние родственники, которые также могли стать опекунами²⁵.

Если обратиться к истории китайского законодательства, то в ней тоже можно найти акты, регламентирующие воспитание сирот. Так, «Указ о побеге из тюрьмы Цинъюань» (название древнекитайского уголовного закона) династии Сун (древнекитайская феодальная династия, 960-1279 гг. н.э.) гласит: «Если у осужденного, приговоренного к смертной казни, в семье остаётся ребенок в возрасте до 10 лет, которого некому содержать, то основным его опекуном должен

²³ 武树臣：《中国传统法律文化》，北京：北京大学出版社，1994年版，第60页 У Шучен И., Традиционная китайская правовая культура. Пекин: Издательство Пекинского университета, 1994. С. 60.(на кит.яз.)

²⁴ 陈惠馨：《亲属法诸问题研究》，台北：月旦出版公司，1993年版，第314-315页 Чэнь Хуэйсинь. Исследования по вопросам семейного права. Тайбэй: Издательство Юэтан, 1993.С. 314-315. (на кит.яз.)

²⁵ 程丽：儿童家庭监护制度的历史嬗变及价值取向 // 理论与改革, 2016年第2期, 第159页 Чэн Ли. Историческая трансформация и ценностная ориентация системы опеки над ребенком // Теория и реформа. 2016. № 2 .С 159.87.(на кит.яз.)

быть близкий родственник, а если близкого родственника нет, опекунство осуществляет "близкий человек"»²⁶.

Термин «близкий человек» здесь понимается как любой член семьи, то есть кто-то, состоящий с ребёнком в кровном родстве.²⁷ Такая система была призвана обеспечить здоровое развитие детей среди их родственников. Древняя система опеки над несовершеннолетними содержала в себе мораль и этику, возведённые в ранг кодекса поведения, так что, когда в семье появлялся ребенок, которого некому было воспитывать, то для его родственников мужского пола становилось моральным долгом и неизбежной обязанностью быть опекуном такого ребенка и неисполнение этой обязанности влекло за собой сильное давление со стороны общества.

Подобное патриархальное мышление оказывало влияние на Китай на протяжении тысяч лет и даже сегодня у китайцев все еще сильна концепция семьи, согласно которой «семья ближе, чем дружба», когда в семье есть ребенок, лишённый родителей, забота о нем рассматривается, как моральный долг его родственников и наиболее авторитетные члены семьи обязаны гарантировать развитие этого ребенка. Таков социальный статус в Китае, предполагающий, что родственники семьи, помимо родителей, являются теми, кто может обеспечить наибольшую защиту ребенку. Думается, что для китайцев семья и семейное родство - одни из главных ценностей, и по сей день члены семьи тесно связаны друг с другом. Подобное явление можно объяснить влиянием конфуцианства. В Китае близкие родственники ребёнка имеют больше юридических и моральных обязанностей, чем в любой другой стране мира.

Так, если оба родителя ребёнка умерли, неспособны к опеке или лишены статуса опекуна, поддержка семьи компенсирует отсутствие родительской опеки, и близкие родственники часто проявляют такую же высокую степень

26 屈超立：宋代民事案件的上诉程序考述 // 现代法学, 2003 年第 2 期, 第 94 页 Цюй Чаоли. Исследование апелляционных процедур в гражданских делах при династии Сун // Современное право. – 2003. – № 2. – С. 94. (на кит.яз.)

27 李霞：《监护制度比较研究》，济南：山东大学出版社, 2004 年版, 第 237, 239 页 Ли Ся. Сравнительное исследование системы опеки. Цзинань: Издательство Шаньдунского университета, 2004. – с 237, 239. (на кит.яз.)

сознательности и ответственности, как и родители, принимая на себя опеку над детьми, оставшимися без попечения.

Иными словами, опека со стороны родственников весьма распространена в Китае, что во многом отражает черты национального характера.

Кроме того, в Китае большое значение придается социальной и государственной помощи в опеке над детьми. Государство также может выступать в качестве опекуна несовершеннолетних, и существуют департаменты по гражданским делам при правительстве, детские дома при департаментах по гражданским делам, а также сельские и квартальные комитеты, способные временно выполнять функции опекунов. Однако эта практика играет скорее вспомогательную роль и является крайней мерой, которая обычно используется в случаях, когда опекун ребенка, оставшегося без попечения родителей, не в состоянии выполнять свои обязанности.

Так, в статье 92 Закона КНР «О защите несовершеннолетних» говорится: «при возникновении одной из следующих семи ситуаций, отдел по делам несовершеннолетних в соответствии с законом берет на себя временную опеку над несовершеннолетним:

- 1) несовершеннолетний бродяжничает и попрошайничает или его личность не установлена, и он не может найти своих родителей или других опекунов в течение определенного времени;
- 2) местонахождение опекуна неизвестно и никто другой не может выступить в качестве опекуна;
- 3) опекун не может исполнять свои обязанности по опеке по своим объективным причинам или вследствие стихийных бедствий, аварий, катастроф, эпидемий или иных чрезвычайных ситуаций, в результате которых опека над несовершеннолетними отсутствует;
- 4) опекун отказывается исполнять свои обязанности по опеке, в результате чего несовершеннолетний остается без присмотра;

5) опекун использует несовершеннолетнего в преступных целях (для совершения уголовного преступления) и несовершеннолетнего необходимо забрать для переселения;

6) несовершеннолетний получил серьезную травму или ему угрожает физический вред со стороны опекуна, исходя из чего его необходимо переселить в экстренном порядке;

7) в других случаях, предусмотренных законом».²⁸

Таким образом, государство обеспечивает защиту детей, оставшихся без попечения родителей и принимает соответствующие меры поддержки, а правительство берет на себя ответственность за каждого ребенка.

В настоящее время в Китае сформировалась система опеки над несовершеннолетними, которая основана на семейной опеке, дополненной социальной опекой и поддерживаемой государством. В Китае традиционные патриархальные ценности в сочетании с масштабной государственной поддержкой способствуют тому, что опека рассматривается как основная и наиболее предпочтительная форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Таким образом, можно утверждать, что опека исторически сложилась и по-прежнему остается приоритетным механизмом устройства таких детей, в то время как усыновление, приемные семьи и интернатные учреждения выполняют вспомогательную роль.

В научной литературе до настоящего времени отсутствуют попытки классифицировать и систематизировать существующие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей в КНР. Мы считаем, что такая классификация необходима, прежде всего для того, чтобы упорядочить национальное законодательство в этой важной для общества правовой сфере, что несомненно отразится на формировании положительной правоприменительной практики,

²⁸ 中华人民共和国未成年人保护法》,北京;中国法制出版社,2021年1月版,第84页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних. Пекин; Китайское юридическое издательство 01.2021. с.84. (на кит.яз.)

сделает заботу о таких детях более эффективной и позволит составить истинное представление о формах устройства детей, оставшихся без попечения родителей в Китае.

Анализ действующего законодательства Китая позволяет заключить, что в стране не сформирована четко структурированная система форм устройства детей, лишившихся родительской опеки. На практике применяемые меры носят, как правило, локальный (административный) характер, что обусловлено отсутствием нормативного единства и согласованности в правовом регулировании.

1.3. Выявление и учет детей, оставшихся без попечения родителей в КНР

В КНР, преимущественно, находятся в ведении местных управлений гражданских дел. В целом ответственность за защиту прав и законных интересов таких детей возложена на Министерство гражданской администрации Китая. В соответствии с Постановлением Госсовета КНР «О дальнейшем усилении работы по защите детей, фактически оставшихся без попечения родителей», обязанности по выявлению и учету таких детей возлагаются на органы народной власти на уровне городов и поселков или Уличные офисы (на уровне волостей) и отделения Министерства гражданской администрации - отделы по гражданским делам (на уровне уезда). Это происходит в несколько этапов.

1. Опекун ребенка или близкий родственник, действующий по доверенности от опекуна, заполняет бланк заявления на получение базового пособия на ребенка, лишенного содержания, и подает его в волостное народное управление (Уличный офис) населённого пункта, в котором находится ребенок.

2. После принятия заявления волостное управление (Уличный офис) проводит проверку по факту наличия у родителей этого ребенка таких

обстоятельств, как тяжелая инвалидность, тяжелая болезнь, пребывание их в местах лишения свободы, принудительная изоляция и реабилитация, связанная с наркотической зависимостью, или иных мер, ограничивающих личную свободу и возможность связи, также проверяется, живы ли родители и не числятся ли они пропавшими без вести.

Идентификация ребёнка, как правило, осуществляется путем сопоставления информации от разных ведомств. В тех случаях, когда проверка ведомственной информации невозможна по каким-либо причинам (отсутствие данных и т.п.), к опекуну ребёнка, его родственникам или к нему самому обращаются с просьбой оказать содействие в предоставлении необходимых дополнительных материалов.

Волостное управление выносит заключение о проверке в течение 15 рабочих дней со дня получения заявления. Если условия соблюдены, то вместе с материалами декларации они передаются в отделение Министерства гражданской администрации (отдел по гражданским делам) на уровне соответствующего уезда.

При наличии разногласий проверка заявления может быть проведена повторно - например, путем опроса жителей домохозяйств, посещения микрорайона, в котором прописан ребёнок, направления писем с просьбой представить те или иные доказательства. В целях защиты частной жизни детей эта информация носит закрытый, служебный характер и не может быть обнародована.

3. Отделы по гражданским делам на уровне уезда должны выписать подтверждение в течение 15 рабочих дней с момента получения материалов и завершения проверки. Если условия соблюдены, дети включаются в сферу защиты с начала месяца, следующего за датой подтверждения и одновременно соответствующая информация вносится во Всекитайскую систему управления информацией о детском благополучии (о ней будет сказано ниже). Если условия для включения в сферу защиты не соблюдены, причины должны быть изложены в письменном виде.

4. В случае изменения обстоятельств опекун, доверенный родственник ребенка, находящегося без поддержки или сельский (районный) народный комитет должен быстро сообщить об этом в волостное народное управление (Уличный офис). Волостные народные управления и уездные отделы по гражданским делам должны незамедлительно поменять статус тех, кто более не соответствует установленным условиям.

Кроме того, в провинциях Китая введены правила выявления детей, оставшихся без попечения родителей и их учета.

Так, в провинции Фуцзянь предусмотрен следующий порядок подачи заявления. Опекун ребенка, фактически оставшегося без попечения родителей, или близкий родственник, действующий по доверенности от опекуна, заполняет форму заявления на получение базового пособия на содержание ребенка и подает его в народное управление населенного пункта, в котором зарегистрирован ребёнок. К заявлению прилагаются следующие материалы от обоих или одного из родителей:

1. Если у родителя имеется тяжелая инвалидность, необходимо предоставить удостоверение инвалида, выданное Федерацией инвалидов.

2. Если человек тяжело болен, он предоставляет медицинскую карту, диагностические справки или справки о выписке, выданные медицинскими и санитарными учреждениями на уровне уезда или выше.

3. В случае нахождения одного или обоих родителей в местах лишения свободы – требуется предоставить приговор народного суда по уголовному делу.

4. В случае прохождения принудительного лечения от наркотической зависимости- решение о принудительной изоляции, выданное отделом министерства общественной безопасности или судебно-административным отделом на уровне уезда или выше.

5. Если заявитель умер, то должно быть предоставлено «Медицинское свидетельство о смерти жителя» или справка об отмене регистрации домохозяйства, выданная органом общественной безопасности.

6. Если заявитель пропал без вести, необходимо предоставить решение народного суда о признании его пропавшим без вести. В этом случае потребуется также копия справки, предоставленной местным органом общественной безопасности, или копия справки, выданной сельским комитетом или волостным народным управлением (Уличным офисом).

В тех случаях, когда существует острая необходимость в защите ребёнка и невозможно своевременно предоставить подтверждающие материалы, защита может быть предоставлена без полного набора документов, при этом заявитель или уполномоченный заявителя берут на себя письменное обязательство в определённый срок предоставить необходимые материалы.

Правила выявления и учёта детей, оставшихся без попечения родителей, могут несколько различаться в зависимости от региона.

Так, в автономном районе Внутренняя Монголия установлено, что после приняв заявление, народные волостные управления (уличные комитеты) проводят проверку жизненных обстоятельств родителей ребенка, оставшегося без попечения. В рамках проверки выясняется, относятся ли родители к числу инвалидов, тяжело больных, находящихся в местах лишения свободы, подвергающихся принудительной изоляции по причине наркозависимости, либо к ним применены иные меры ограничения свободы, а также числятся ли они умершими или без вести пропавшими. Проверка проводится, как правило, путем межведомственного сопоставления данных: справок об инвалидности, медицинских заключений, судебных актов, свидетельств о смерти или розыске, документов о принудительной изоляции и реабилитации, материалов о задержаниях и арестах и т.д. Если проверка путем сопоставления ведомственной информации невозможна по причинам ограниченности картотеки или утраты

данных, то сам ребенок, его опекун или родственники могут оказать содействие в предоставлении необходимых дополнительных материалов в волостное народное управление (Уличный офис). В течение 15 рабочих дней со дня получения заявления выносится заключение о проверке.

Как видно, в Китае выявлением и учетом детей, оставшихся без попечения родителей, занимаются в основном волостные народные управления и уездные отделы по гражданским делам (то есть отделения Министерства гражданской администрации КНР).

Волостное народное управление (Уличный офис) является базовой административной организацией в Китае. В основном оно отвечает за административные дела и государственные функции на уровне волости. В обязанности волостных органов власти входит предоставление услуг в области народного образования, труда и занятости, социального страхования, экономического развития.²⁹ Министерство гражданской администрации (МГА) - одно из важнейших государственных ведомств Китая. В каждом провинциальном, муниципальном и уездном правительстве Китая имеется свой отдел по гражданским делам, а само Министерство гражданской администрации (МГА) находится в юрисдикции Центрального народного правительства (Госсовета). В компетенцию МГА и отделов гражданской администрации входят вопросы бракосочетания, похорон, обслуживания пожилых людей, защиты прав и интересов инвалидов, социального обеспечения детей, защиты детей-сирот, усыновления, защиты детей в целом³⁰.

Китай – большая страна с многочисленным населением, которое по данным Седьмой всекитайской переписи населения составляет 1.412 млрд. человек (на 2021

²⁹ 国务院关于加强乡镇政府服务能力建设的意见 Центральное правительство Китайской Народной Республики «Мнения по укреплению потенциала служб городского управления». (на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/zhengce/2017-02/20/content_5169482.htm (дата обращения: 21.07.2024)

³⁰ 中华人民共和国中央政府：民政部职能配置、内设机构和人员编制规定 Центральное народное правительство КНР: Положение о функциональной конфигурации, внутренних учреждениях и штатном расписании Министерства гражданской администрации. (на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/zhengce/202311/content_6914732.htm (дата обращения: 21.07.2024).

г.).³¹ Однако в силу ограниченности местных бюджетов волостные управления и уездные отделы по связям с общественностью часто испытывают нехватку кадров, а уездные отделы по гражданским делам стремятся направить свои ограниченные силы на работу, которая быстрее даёт результат. Вместе с тем, процесс выявления, учета и обеспечения защиты детей, оставшихся без попечения родителей, требует значительных ресурсов — как временных, так и трудовых. Вследствие этого уполномоченные органы нередко пренебрегают своими обязанностями, выполняя их формально и недостаточно эффективно. Такая ситуация явно не позволяет обеспечить полноценную защиту прав и законных интересов этих детей.

В процессе выявления детей, оставшихся без попечения родителей, требуется обрабатывать большие объемы информации, при этом в выдаче соответствующих справок и разрешений участвует целый ряд функциональных ведомств, таких как департамент общественной безопасности, судебные органы, федерация инвалидов, департамент по гражданским делам, департамент медицинского страхования.

В силу различий в компетенциях многочисленных ведомств механизм координации деятельности по защите прав и интересов не предусматривает четкого распределения обязанностей между ними, в результате чего каждое из них выстраивает процесс работы по-своему, что затрудняет процесс идентификации детей, оставшихся без попечения родителей. Мы считаем, что такое положение дел связано с: 1) чрезмерной концентрацией власти в руках департаментов по гражданским делам; 2) отсутствием специализированного ведомства, отвечающего за соответствующую работу; 3) нечетким распределением функций между ведомствами. Все эти недостатки способствуют тому, что благополучие и защита детей в современном китайском обществе по-прежнему оказываются недостаточными. Это, на наш взгляд, свидетельствует о слабости системы

³¹ 中华人民共和国国务院：第七次全国人口普查公报 Центральное народное правительство Китайской Народной Республики
Бюллетень седьмой Всероссийской переписи населения [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/guoqing/2021-05/13/content_5606149.htm (дата обращения: 21.07.2024).

социальной защиты детей, оставшихся без попечения родителей.³² Процесс формирования такой системы по-прежнему сопровождается значительными трудностями.

В связи с вышесказанным актуальность приобретает создание единой централизованной системы специализированных органов опеки и попечительства. В рамках такой системы функции по приёму заявлений и выявлению детей, оставшихся без попечения родителей, целесообразно передать от местных (поселковых) органов власти непосредственно профильным учреждениям. Концентрация полномочий в рамках специализированной структуры позволит не только повысить эффективность защиты прав и законных интересов детей, лишившихся родительской опеки, но и обеспечить комплексный подход к поддержке иных категорий детей, нуждающихся в социальной защите, проблемы которых сейчас находятся в ведении различных структур с разным профилем и разными полномочиями.

Кроме того, структура органов опеки и попечительства может предусматривать создание комитетов по сбору информации о детях (включая в том числе и выявление таких детей), что позволило бы уточнить потребности детей и повысить эффективность работы по их защите.

Первым и наиболее важным этапом в обеспечении защиты детей, оставшихся без попечения родителей, является их своевременное выявление. Разнообразие жизненных ситуаций, в которых могут оказаться такие дети, существенно усложняет процесс идентификации. В ответ на это китайским правительством был выдвинут лозунг: «Детальное исследование, точная идентификация и надёжная

³² 郑功成：面向 2035 年的中国特色社会保障体系建设——基于目标导向的理论思考与政策建议 // 社会保障评论, 2021 年第 1 期, 第 14 页 Чжэн Гунчэн. Строительство системы социального обеспечения с китайской спецификой к 2035 году – теоретическое мышление и политические предложения, основанные на целевой ориентации // Обзор социального обеспечения. – 2021. – № 1. – С. 14. (на кит.яз.).

защита», ³³ отражающий стратегию по обеспечению системного подхода к распознаванию и признанию статуса детей, лишённых родительской опеки.

24 декабря 2020 г. Министерство гражданской администрации, Министерство общественной безопасности и Министерство финансов совместно издали Циркуляр «О дальнейшем совершенствовании работы по защите детей», одна из целей которого - регламентировать процесс установления статуса ребёнка. Согласно этому документу, близкий родственник, иное лицо, фактически осуществляющее уход за ребенком, или сельский (районный) комитет населённого пункта, где проживает ребенок, может обратиться в отдел общественной безопасности по месту регистрации домохозяйства ребенка и подать заявление о розыске пропавшего родителя (родителей). После принятия заявления отдел общественной безопасности должен активизировать работу по розыску пропавшего родителя и, если заявление было зарегистрировано и принято более шести месяцев назад, а местонахождение пропавшего родителя до сих пор не удалось установить, выдать так называемый «ответный лист о ситуации с пропавшим родителем ребенка». Отдел общественной безопасности должен предоставить соответствующую информацию волостному народному управлению (Уличному офису) и отделу по гражданским делам.

Если у отдела общественной безопасности нет возможности установить, пропали ли родители ребенка, это может сделать волостное народное управление, расспросив соседей о ситуации и заполнив форму «Определение ситуации ребенка, оставшегося без попечения родителей». В ряде случаев невозможно применить общие процедуры и требуется индивидуальный подход при установлении факта отсутствия попечения. Несмотря на разработку конкретных мер по точному учету

³³ 中国政府网：民政部召开全国事实无人抚养儿童“精细排查、精确定认、精准保障”工作推进（视频）会 Министерство гражданских дел Китайской Народной Республики провело национальную конференцию, направленную на продвижение работы по «детальному исследованию, точной идентификации и надёжной защите» детей, фактически оставшихся без попечения родителей. (на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL:<https://www.mca.gov.cn/n152/n167/c48226/content.html> (дата обращения: 14.06.2024)

и выявлению таких детей, на практике всё ещё наблюдаются существенные проблемы.

Во-первых, право на получение социальной помощи реализуется, как правило, только по инициативе родственников либо лиц, фактически осуществляющих уход за ребенком. Подавляющее большинство таких заявлений направляется в местные (волостные) народные управления. Однако часто в роли опекунов или единственных родственников выступают пожилые бабушки и дедушки, которые, в силу преклонного возраста, слабого здоровья или низкого уровня образования, не обладают необходимыми знаниями и ресурсами для подачи соответствующих заявлений. Кроме того, государственная политика по социальному обеспечению детей, оставшихся без попечения родителей, начала формироваться в Китае сравнительно недавно, и многие граждане до сих пор не знают о необходимости регистрации таких детей.

Во-вторых, у китайцев по сей день сильно развито чувство семьи и традиционные воззрения на семью. Многие люди придерживаются мнения, что нельзя выносить семейный «позор» за пределы семьи. Так, если у детей родители отбывают наказание в тюрьме, находятся в изоляции или серьезно больны, то часто их родственники считают это позором семьи и не хотят рассказывать о реальном положении семьи в сельском комитете или комитете по делам горожан. В итоге получается, что таких детей трудно обнаружить и они не могут получить никакой поддержки и защиты.

Как нам кажется, основная причина такого положения дел состоит в том, что законы и другие нормативные акты, регламентирующие выявление детей, оставшихся без попечения родителей, слишком абстрактны и не определяют юридическую ответственность родственников ребенка, органов общественной безопасности и других административных ведомств. Статья 10 Закона Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних³⁴ гласит: «Организации

³⁴ 《中华人民共和国未成年人保护法》, 中国法制出版社, 2021 年 01 月版, 第 5 页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних. Китайское юридическое издательство 01.2021 .С 5.(на кит.яз.)

Коммунистического союза молодежи Китая, Федерация женщин, профсоюзы, федерации инвалидов, рабочие комитеты по заботе о подрастающем поколении, федерации молодежи, федерации студентов, пионерские и другие народные организации, а также соответствующие общественные организации оказывают содействие народным правительствам всех уровней и их соответствующим ведомствам, народным прокуратурам и народным судам в эффективной работе по защите несовершеннолетних, обеспечению законных прав и интересов несовершеннолетних». Однако мы считаем, что это положение слишком абстрактно и оно не может определять конкретные направления работы таких организаций, как Коммунистический союз молодежи Китая и Федерация женщин. Существующие общественные организации в некоторых случаях обладают лучшим пониманием жизненной ситуации детей и их семей, чем сельские и городские комитеты. Тем не менее, они не наделены полномочиями по идентификации и выявлению детей, оставшихся без попечения родителей.

В этой связи представляется необходимым принятие нормативных актов, закрепляющих чёткие юридические обязанности родственников, находящихся рядом с ребёнком, утратившим родительскую опеку, а также компетенцию органов опеки и других административных или общественных структур, способных содействовать процессу выявления таких детей. В частности, необходимо реализовать следующие меры:

во-первых, органы опеки и попечительства должны быть наделены основной ответственностью за выявление детей, оставшихся без попечения родителей. При этом их деятельность не должна ограничиваться только рассмотрением заявлений от родственников — напротив, она должна включать инициативное и своевременное обследование случаев, потенциально подпадающих под указанные критерии, на основе сравнения и проверки больших данных.

Во-вторых, необходимо четко определить компетенции и зону ответственности департаментов общественной безопасности, судов,

департаментов здравоохранения и других учреждений, создать каналы обмена информацией между ними, распределив ответственность за регулярное обновление данных о детях, чтобы облегчить учреждениям опеки работу по проверке и идентификации детей. Кроме того, проводя работу по выявлению детей, оставшихся без попечения родителей, органы опеки и попечительства должны сами проявлять инициативу и связываться с местными отделениями Коммунистического союза молодежи Китая, Федерацией женщин и другими организациями, а эти организации, в свою очередь, должны регулярно сообщать об известных им изменениях в положении детей, оставшихся без попечения родителей, и их семей в органы опеки и попечительства. Наконец, органы опеки и попечительства должны вносить соответствующую информацию во Всекитайскую систему управления информацией о детском благополучии, о которой будет сказано ниже. Данные о детях, которые не отвечают необходимым требованиям, должны своевременно удаляться из системы, чтобы распределение помощи было более справедливым и права и интересы детей, оставшихся без попечения родителей, были полностью защищены.

Работа по выявлению и идентификации детей, оставшихся без попечения родителей, становится более эффективной благодаря Всекитайской системе управления информацией о детском благополучии, которая была введена в эксплуатацию в 2011 году и управляется Китайским центром по вопросам благосостояния детей и усыновления (CCCWA). Эта система представляет собой обширную базу данных и статистики по детям, помещенным в детские учреждения, детям-сиротам, проживающим в диаспоре, детям из семей, находящихся в трудной жизненной ситуации, детям, фактически лишенным поддержки, и сиротам, воспитываемых частными лицами. Впервые в истории Китая создана крупная комплексная база данных о детях, оставшихся без попечения родителей, в которой можно в цифровом виде найти основные сведения о ребенке, данные о семье и опекунах, фотографии ребенка и документы, удостоверяющие его личность. Мы

считаем, что благодаря этой базе данных можно не только получать своевременную и точную информацию о детях по всей стране в режиме реального времени, но и вести учет и обобщать данные о выплатах средств на проживание, о субсидиях детям-сиротам, обеспечивать своевременные и справедливые выплаты государственных финансовых средств, а также более эффективно осуществлять усыновление и опеку.

Согласно китайским законам, за работу с базой отвечают отделы по гражданским делам местных органов власти и подведомственные им государственные детские дома. Циркуляр «О дальнейшем совершенствовании работы по обеспечению защиты детей, фактически оставшихся без попечения родителей», обязывает отделы по гражданским делам на уровне уездов проводить работу по внесению и обновлению информации о таких детях, так, информация о каждом найденном ребенке должна вноситься в течение месяца во Всекитайскую систему информации о детском благополучии; в случае изменения ситуации необходимо своевременно обновлять информацию о ребенке.³⁵ В соответствии с приказом № 63 Министерства гражданской администрации КНР («О мерах по управлению детскими учреждениями»), детские дома также должны использовать Всекитайскую систему управления информацией о детском благополучии: своевременно собирать и вносить в нее данные о положении детей, информацию об их медицинском обслуживании, реабилитации, образовании и т. д., регулярно обновлять эти данные.³⁶

Нельзя сказать, что есть чёткие правила, регламентирующие процесс внесения информации в базу данных. Каждый местный отдел по гражданским делам разрабатывает собственные правила работы с базой на основе документов

³⁵ 民政部办公厅关于进一步做好事实无人抚养儿童保障有关工作的通知 Циркуляр о дальнейшем совершенствовании работы по обеспечению защиты детей, фактически оставшихся без попечения родителей.[электронный ресурс] (на кит.яз.) URL:https://www.gov.cn/zhengce/zhengceku/2021-01/26/content_5582578.htm (дата обращения: 14.06.2024)

³⁶ 中华人民共和国民政部令第63号《关于儿童机构管理办法》 Приказ № 63 Министерства гражданских дел КНР «О мерах по управлению детскими учреждениями» .[электронный ресурс] (на кит.яз.) URL:https://www.gov.cn/zhengce/zhengceku/2018-12/31/content_5440439.htm (дата обращения: 14.06.2024)

Центрального правительства. Например, в Шанхайском департаменте по гражданским делам указано, что за внесение информации о детях отвечают отделы по гражданским делам районов и уездов, а также сотрудники детских домов.³⁷ Между тем, точность информации о детях напрямую влияет на суммы государственных субсидий на основные расходы на проживание детей-сирот, как и на распределение этих субсидий. На практике вполне реальным оказывается сокрытие сведений о детях и сообщение сотрудниками ложных данных. Однако существующее законодательство не содержит четких положений о том, какую ответственность и какое наказание должны нести сотрудники отделов по гражданским делам и детских домов за недобросовестное поведение в отношении данных о детях.

Исходя из изложенного, полагаем, что в Кодекс об административных наказаниях Китайской Народной Республики необходимо внести поправки, предусматривающие административные наказания (предупреждения, уведомления о критике и административные штрафы - в зависимости от обстоятельств) для сотрудников отделов по гражданским делам или детских домов, предоставляющих недостоверную информацию о детях, оставшихся без попечения родителей..

Следует отметить, что внедрение Всекитайской системы управления информацией о детском благополучии значительно упростило и ускорило процесс выявления детей, оставшихся без попечения родителей, поскольку теперь он не зависит от их места проживания. В соответствии с циркуляром Министерства гражданской администрации КНР от 2021 года, касающимся начала процедуры «межпровинциального рассмотрения» заявлений о признании ребенка сиротой или фактически оставшимся без поддержки, подача заявлений стала возможна *в любом*

³⁷ 上海市民政局关于启用全国儿童福利信息管理系统的通知 Шанхайское муниципальное управление по гражданским делам. Уведомление Шанхайского муниципального управления по гражданским делам о запуске всекитайской системы управления информацией о благосостоянии детей .(на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL:<https://mzj.sh.gov.cn/cmsres/1d/1dd0dc76ca29436496e7b4d7d680259c/38114cd5de57f0d940d1751588e6cbee.pdf>(дата обращения: 14.06.2024)

народном правительстве города или поселка (Уличном офисе), независимо от места жительства заявителя или ребенка. Для приёма всех заявлений используется единая Всекитайская информационная система управления информацией о детском благополучии. В то же время банки данных должны использоваться для создания механизмов сопоставления и обмена данными, а также для создания банка данных, где содержится информация по детям, оставшимся без попечения родителей.³⁸

На наш взгляд, создание Всекитайской информационной системы по вопросам детского благополучия стало своевременным и эффективным шагом, направленным на упрощение процесса устройства детей, оставшихся без попечения родителей, и улучшение межведомственного взаимодействия. Эта система позволяет использовать современные цифровые технологии и методы анализа больших данных для сопоставления информации и предоставления необходимой защиты детям, находящимся в уязвимом положении.

В то же время сейчас, на наш взгляд, Всекитайская система управления информацией о детском благополучии сосредоточена лишь на сборе информации о детях. Исходя из того, что технологии обработки больших данных становятся все более совершенными, мы предлагаем ввести в эту систему информацию о гражданах Китая и иностранных гражданах, которые хотят и могут стать приемными родителями: записать их семейное положение, имущественный доход, профессиональный статус, возможно, даже данные об их характере, интересах, привычках. Таким образом, используя технологии обработки больших данных, мы сможем более эффективно подбирать приёмных родителей детям, оставшимся без попечения родителей.

Учитывая вышеизложенное, а также на основе анализа проблем, возникающих в практике выявления и учета детей, лишившихся родительской опеки, можно заключить, что существует необходимость в разработке и принятии

³⁸ 民政部办公厅关于开展孤儿、事实无人抚养儿童认定申请受理“跨省通办”工作的通知 Циркуляр Министерства гражданских дел Китайской Народной Республики «О начале работы по «межпровинциальному рассмотрению» заявлений по определению сирот и детей, фактически оставшихся без поддержки». (на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL: https://www.gov.cn/xinwen/2021-07/01/content_5621773.htm (дата обращения: 14.05.2024)

Закона КНР «Об опеке». Его принятие позволило бы устранить разночтения в действиях различных административных органов, уполномоченных проводить выявление и учет таких детей, а также сформировать единую централизованную систему органов опеки и попечительства.

ГЛАВА 2. ОПЕКА НАД НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ, КАК ПРИОРИТЕТНАЯ ФОРМА УСТОЙСТВА ДЕТЕЙ ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ В КНР

2.1 Понятие и правовая сущность опеки над детьми, оставшимися без попечения родителей в КНР

Для того чтобы полноценно исследовать систему опеки над детьми, оставшимися без попечения родителей в Китае, необходимо прежде всего, уточнить понятие опеки (попечительства).

Из-за различий в законодательстве понятие опеки трактуется в разных странах по-разному – в зависимости от типа законодательной системы. В системах традиционного гражданского права понятие опеки обычно применяется в узком смысле и установлению опеки подлежат только те несовершеннолетние, которые не находятся под защитой родительской власти. Тайвань (Китайская Республика) также наследует системе традиционного гражданского права.

Юристы Тайваня (Китай) определяют опеку следующим образом. По мнению Ши Шангкуаня, одного из известнейших китайских юристов, «в системе традиционного гражданского права опека применяется для защиты личных и имущественных прав несовершеннолетних или лиц, не способных к гражданскому поведению (недееспособных), которые не находятся под родительской властью».³⁹ Согласно Ван Цзеганю, если у ребёнка нет родителей или если оба родителя не в состоянии осуществлять права и обязанности в отношении своего несовершеннолетнего ребенка, ему должен быть назначен опекун.

³⁹ 史尚宽：《亲属法论》，北京：中国政法大学出版社，2000 年版，第 693 页 Ши Шангкуань. Теория семейного права, Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 2000. С 693.(на кит.яз.)

Цель законодательства - защитить несовершеннолетних, которые ещё не считаются дееспособными.оборот «не в состоянии осуществлять права и обязанности» включает случаи, когда родители неизвестны с самого начала (отказ от ребенка), а также случаи, когда родители ребёнка умерли. Также родители не могут осуществлять свои права или обязанности, если они исчезли или из-за тяжелого заболевания находятся в «вегетативном» (недееспособном) состоянии.⁴⁰

По словам Гао Фэнсяня, «опека призвана защитить жизнь и имущество несовершеннолетних детей, которые не находятся под родительской властью».⁴¹

В то время как материковый Китай следует англосаксонской системе права, где опека понимается в широком смысле: это означает, что термин «опека» применяется ко всем несовершеннолетним (а также недееспособным и ограниченным в дееспособности лицам), предполагая защиту их имущественных и других законных прав и интересов и включает в себя в том числе и родительскую власть.

В настоящее время ученые материкового Китая дают следующие определения опеки.

Согласно Ян Давэню, под опекой понимается гражданско-правовая система надзора и защиты личных и имущественных прав недееспособных лиц и лиц с ограниченной дееспособностью со стороны граждан или общественных организаций.⁴²

По словам Чжэн Ли, «опека - это система назначения попечителя для недееспособных и ограничено дееспособных лиц, целью которой является защита их законных прав и интересов, а также поддержание социальной стабильности

⁴⁰ 王泽鉴：《民法概要》，北京：中国政法大学出版社，2003 年版，第 381 页 范 德 格 里 安。 民法 概 论， 北京： 中国 政法大学 出版社， 2003 年。 С 381. (на кит.яз.)

⁴¹ 高 风 仙：《亲属法-理论与实务》，台北：五南图书出版公司，2012 版，第 423 页 高 风 仙。 法律 亲属 - 理论 与实践。 台北： 五南 图书 出版 公司， 2012 年。 С 423. (на кит.яз.)

⁴² 杨 大 文：《婚姻家庭法》，北京：中国人民大学出版社，2000 年版，第 157 页 杨 大 文。 婚姻 与 家庭 法。 北京： 人民 大学 出版 社， 2000 年。 С 157. (на кит.яз.)

общества». ⁴³ Цзян Пин описывает опеку как «гражданско-правовую систему, которая устанавливает лицо, осуществляющее надзор, управление и защиту личных и имущественных интересов несовершеннолетних и психически больных лиц». По словам Ван Лимина, «опека – это институт гражданского права, предусматривающий назначение попечителя (опекуна), выступающего в роли защитника и представителя интересов недееспособных лиц и лиц с ограниченной дееспособностью»⁴⁴.

Законодательство и нормативные акты Китая в области опеки в основном базируются на Гражданском кодексе Китайской Народной Республики, главе II «Физические лица», раздел II «Опека».

Раздел I Главы II, посвящен понятию полной гражданской дееспособности физических лиц. А в Разделе II, статьи 34 говорится: «Обязанностью опекуна является совершение от имени опекаемого гражданско-правовых действий, защита имущественных и иных законных прав и интересов опекаемого».⁴⁵

Статья 39 устанавливает, что отношения по опеке прекращаются с момента приобретения или восстановления полной гражданской дееспособности подопечного.⁴⁶

Исходя из традиций законодательной практики, законодатель поместил содержание понятия опеки в главу «Физические лица», после «Гражданской дееспособности и правоспособности», что свидетельствует о том, что законодатель

⁴³ 郑立、王作棠：《民法学》，北京：北京大学出版社，1994 年版，第 54 页 Чжэн Ли, Ван Цзотан. Гражданское право. Пекин: Издательство Пекинского университета, 1995. С 54. (на кит.яз.) Оригинальный текст:

⁴⁴ 王利明：《民法新论》，北京：中国政法大学出版社，1998 年版，第 166 页 Ван Лимин. Новый трактат по гражданскому праву. Пекин, Издательство Китайского университета политических наук и права, 1998. С. 166.(на кит.яз.)

⁴⁵ 中华人民共和国民法典：附司法解释，2023 年 12 月版，北京，中国法制出版社，第 10 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 10. (на кит.яз.)

⁴⁶ 中华人民共和国民法典：附司法解释，2023 年 12 月版，北京，中国法制出版社，第 11 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Китайское юридическое издательство С. 11. (на кит.яз.)

рассматривает опеку как восполнение отсутствующей или ограниченной гражданской дееспособности.

Поэтому мы можем сделать вывод, что в контексте китайского законодательства опека не ограничивается семьей, а должна пониматься в более широком смысле: как система норм, при которой опекун осуществляет надзор и защиту личности, имущества и других законных прав и интересов опекаемого в соответствии с законом.

В англоязычной литературе термин «опека» можно перевести как custody, guardianship и wardship. В китайском словаре «Ци Хай» опека (监护) определяется как право опекуна осуществлять надзор и защищать опекаемое лицо и это выражение соответствует нормативному пониманию опеки в китайском контексте⁴⁷.

Трактовка опеки в широком смысле не делает различий между родительскими правами (родительской ответственностью) и опекуном, таким образом, система опеки распространяется на всех несовершеннолетних детей (custody of children), включая тех, которых воспитывают их родители. Статья 26 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «Родители обязаны содержать, воспитывать и защищать своих несовершеннолетних детей. Взрослые дети обязаны поддерживать и защищать своих родителей, помогать им».⁴⁸

Статья 27: «Родители несовершеннолетнего являются его или ее опекунами.

Если оба родителя несовершеннолетнего умерли или неспособны выполнять обязанности опекуна, ответственность переходит к иным лицам, способным

⁴⁷ 中国社会科学院语言研究所：《新华词典》（修订版），北京：商务印书馆，2022 年版，第 731 页 Институт лингвистики Китайской академии социальных наук, Словарь Цихай (Коллекционное издание). Пекин: Коммерческое издательство, 2022. С 731. (на кит.яз.)

⁴⁸ 中华人民共和国民法典：附司法解释，2023 年 12 月版，北京，中国法制出版社，第 6 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 6. (на кит.яз.) Оригинальный текст:

выполнять обязанности опекуна по отношению к несовершеннолетнему, в следующем порядке:

- (1) Бабушка и дедушка несовершеннолетнего по отцовской или материнской линии.
- (2) Старшие братья или сестры несовершеннолетнего.
- (3) Другие лица или организации, желающие выступить в качестве опекуна, при условии, что они одобрены комитетом по делам горожан, комитетом сельских общин или отделом по гражданским делам по месту жительства несовершеннолетнего».⁴⁹

Как видно из приведенных примеров, в настоящее время система опеки в Китае предполагает, что в роли опекунов могут выступить родители и другие лица (прежде всего, родственники несовершеннолетнего). Родители являются первичными опекунами и только в случае смерти родителя или его неспособности исполнять свои обязанности, опекуны определяются в указанном выше порядке.

У родителей есть обязанность заботиться о своих детях, а не родительское право. Хотя китайское законодательство не проводит различия между родительскими правами и опекой, китайские юристы не отказались от изучения понятия родительских прав.

По мнению Чэнь Вэй, родительские права включают в себя право и обязанность родителей заботиться, воспитывать, контролировать и защищать личность своих несовершеннолетних детей, а также управлять их имуществом и защищать его.⁵⁰ Похожие идеи высказывает Ю Янман, настаивая, что родители обязаны воспитывать и защищать своих детей, не достигших совершеннолетия, как в отношении их личности, так и в отношении их имущества.⁵¹ Согласно Ши

⁴⁹ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 6 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 6. (на кит.яз.)

⁵⁰ 陈苇: 《中国婚姻家庭立法研究》(第二版), 北京: 群众出版社, 2010 年版, 第 301 页 Чэнь Вэй. Исследования по китайскому законодательству о браке и семье (2-е изд.), Пекин: Издательство «Масса», 2010. С. 301. (на кит.яз.).

⁵¹ 余延满: 《亲属法原论》, 北京: 法律出版社, 2007 年版, 第 341 页 Юй Яньмань. Оригинальный трактат по праву родственников. Пекин: Юридическая пресса, 2007. С. 341. (на кит.яз.).

Шанкуану, родительские права - это права родителей воспитывать и заботиться о своих детях на основе их статусных отношений, которые относятся к праву статуса (также известному как право родства).⁵²

Из приведенных выше высказываний ученых мы можем сделать вывод, что родительские права – это исключительные права родителей, включающие в себя как личные, так и имущественные аспекты. Хотя понятие «родительские права» уже существует как часть китайской системы опеки, мы считаем, что родительские права (или родительская опека) отличаются от неродительской опеки и могут и должны рассматриваться отдельно.

Во-первых, условия установления родительских прав отличаются от условий установления опеки, поскольку, как правило, они возникают с момента рождения несовершеннолетнего, принадлежат исключительно родителям и основаны на естественных узах кровного родства. Неродительская опека, напротив, начинается, когда родители несовершеннолетнего умирают, становятся недееспособными или лишаются родительских прав и ее установление зависит от определенных юридических процедур.

Во-вторых, родительская власть утверждается на законодательном уровне, как основной вид опеки, предшествующий всем остальным видам опеки. Причина такого доверия кроется в естественной кровной связи, которая существует между родителями и детьми. В силу этих отношений в законодательстве нет необходимости вводить чрезмерные ограничения родительских прав, а напротив, следует придерживаться доверительного и разрешительного подхода. Иначе обстоит ситуация с опекуном, законодательство о котором изначально носит ограничительный характер.

Хотя между опекунами, не являющимися родителями, и несовершеннолетними обычно существует определенная степень кровного

⁵² 史尚宽：《亲属法论》，北京：中国政法大学出版社，2000 年版，第 34 页 史 Шанкгуань. Теория семейного права.

Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 2000. С. 34. (на кит.яз.).

родства, она всё же далека от кровного родства между родителями и детьми. При этом нужно принимать во внимание, что несовершеннолетние не обладают способностью к самозащите, что делает защиту их прав еще более необходимой.

В-третьих, между родителями и иными опекунами существует разница в их праве на вознаграждение. «Опекун может требовать определенное вознаграждение, в то время как лицо, наделенное родительскими правами, не может».⁵³ Образование и воспитание ребенка лицом, наделенным родительскими правами на основании кровного родства, не оплачивается. Опекун же вправе получать вознаграждение за свою опекунскую деятельность, если он добросовестно исполняет свои опекунские обязанности.

Полагаем, что китайское законодательство, безусловно, признаёт разницу между родительской и неродительской опекой и именно поэтому выстраивает систему опеки над несовершеннолетними таким образом, чтобы предоставить особые права и обязанности опекунам-родителям.

Так, в соответствии с Гражданским кодексом Китайской Народной Республики, «если родители подопечного являются его опекунами, они могут назначить опекуна по завещанию» (статья 29)⁵⁴; «если родитель подопечного после лишения народным судом опекунства проявляет искреннее раскаяние, за исключением того, кто совершил умышленное преступление в отношении подопечного, народный суд может, уважая искреннюю волю подопечного и исходя из обстоятельств, восстановить его опекунство по его заявлению, при этом опекунство между опекуном, назначенным народным судом и подопечным одновременно с этим прекращается» (статья 38)⁵⁵.

Как видим, перед нами примеры тех прав, которыми обладают только опекуны-родители и которые не распространяются на других опекунов.

⁵³ 史尚宽:《亲属法论》,北京:中国政法大学出版社,2000年版,第691页 史尚宽. Теория семейного права. Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 2000. С. 691. (на кит.яз.)

⁵⁴ 中华人民共和国民法典:附司法解释,2023年12月版,北京,中国法制出版社,第10页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 10. (на кит.яз.)

⁵⁵ 中华人民共和国民法典:附司法解释,2023年12月版,北京,中国法制出版社,第12页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 12. (на кит.яз.)

Гражданский кодекс, таким образом, отличает родительскую опеку от неродительской опеки, наделяя именно родительскую опеку большими правами. Такой подход выглядит логичным. В то же время, многие ученые считают, что Китай должен создать отдельную юридическую трактовку родительских прав. Ян Лисинь, напротив, отстаивает мнение, что Китай должен следовать законодательной традиции системы гражданского права, которая проводит различие между опекой и родительскими правами и предусмотреть понятие родительских прав.⁵⁶ Ся Иньлань считает, что в разделе «Брак и семья» Гражданского кодекса следует предусмотреть главу «Родительская ответственность». В качестве одного из доводов приводится то, что «Родительская ответственность» как общий термин, обозначающий права и обязанности родителей по отношению к детям, не только соответствует судебной практике, но и легко воспринимается населением.⁵⁷

Мы считаем, что хотя Китай и унаследовал традиционную систему гражданского права, но необходимо также учитывать культурное наследие и исторические особенности законодательства Китая. В «Общих принципах гражданского права Китайской Народной Республики», разработанных и принятых в 1986 году, впервые появилось понятие «опека над несовершеннолетними», и уже тогда родители несовершеннолетних рассматривались как их опекуны. С тех пор прошло более 35 лет и понятия родительской опеки, семейной опеки и родственной опеки глубоко укоренились в сердцах и умах людей и введение отдельного понятия родительских прав в настоящее время не будет способствовать, на наш взгляд, пониманию закона обществом в целом.

⁵⁶ 杨立新.《民法总则》制定与我国监护制度之完善// 法学家,2016年第1期,第103页 Ян Лисинь. Формулирование общих принципов гражданского права и совершенствование китайской системы опеки // Юрист. 2016. №1. С. 103.(на кит.яз.)

⁵⁷ 夏吟兰：比较法视野下的“父母责任” // 北方法学, 2016 年第 1 期, 第 29 页 Ся Иньлань. Правовые перспективы понятия родительской ответственности // Северный юридический журнал. 2016. № 1. С. 29.(на кит.яз.)

Полагаем, что Китаю не нужно во всех случаях копировать соответствующие положения иных систем гражданского права, и что китайское законодательство может иметь свои особенности, не вводя отдельное понятие родительских прав, но сохранив концепции родительской и неродительской опеки и постепенно совершенствуя их, чтобы, в конечном итоге, построить правовую систему с китайскими особенностями.

Подводя итог, считаем, что в настоящее время в контексте китайского законодательства опеку над несовершеннолетними можно разделить на две категории:

- (1) опека над несовершеннолетними, которая осуществляется их родителями;
- (2) опека над несовершеннолетними со стороны лиц, не являющихся родителями.

Естественно, опека над детьми, оставшимися без попечения родителей, относится ко второй категории.

Что касается того, кто осуществляет опеку над несовершеннолетними, то в Китае не проводится различия между опекой и попечительством, и опека устанавливается над всеми лицами, не достигшими совершеннолетия.

В Китае, как и в большинстве стран мира, возрастом совершеннолетия считается достижение возраста восемнадцати лет.

Статья 17 Гражданского закона Китайской Народной Республики гласит: «Физическое лицо, достигшее восемнадцати лет, является совершеннолетним. Физическое лицо, не достигшее восемнадцати лет, является несовершеннолетним».⁵⁸ Иными словами по достижении 18 летнего возраста, лицо «утрачивает статус ребенка» как субъекта, в отношении которого родители несут обязанность по содержанию и воспитанию.

При этом статья 18 указывает: «Совершеннолетний обладает полной гражданской дееспособностью и может самостоятельно совершать юридические

⁵⁸ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023年12月版, 北京, 中国法制出版社, 第7页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 7. (на кит.яз.)

действия. Лицом, обладающим полной гражданской дееспособностью, признается несовершеннолетний, достигший возраста шестнадцати лет и в своей жизнедеятельности полагающийся преимущественно на собственные трудовые доходы».⁵⁹ Поскольку целью китайской системы опеки является восполнение недостающей дееспособности опекаемого лица, то граждане, относящиеся к категории несовершеннолетних, но обладающие полной дееспособностью, не должны передаваться под опеку.

Опеку над детьми, оставшимися без попечения родителей, можно определить как, с одной стороны, опеку над детьми-сиротами и, с другой, опеку над детьми, оставшимися по тем или иным причинам без попечения родителей. Естественно, в обоих случаях опекунами выступают люди, не являющиеся родителями таких детей.

Дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, должны соответствовать возрастному критерию - быть моложе 18 лет (за исключением несовершеннолетних старше 16 лет, для которых основным источником средств к существованию является собственный трудовой доход). Опека признается приоритетным механизмом устройства, обеспечивающим сохранение достойных условий жизни, воспитание, получение образования и всестороннее развитие ребенка, а также защиту его прав и законных интересов. В данном контексте опека выполняет как функцию социального обеспечения, так и функцию социальной защиты. Однако одной из существенных проблем остается ограниченная осведомленность самих детей о доступных им механизмах правовой защиты. Даже при наличии информации, их возможности для обращения за помощью часто ограничены. Поэтому важно обеспечить наличие ответственных взрослых или организаций, способных представлять и защищать интересы этих детей. Существенным недостатком китайской модели государственной опеки является отсутствие специализированного органа, оказывающего помощь детям,

⁵⁹ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 8 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Китайское юридическое издательство С. 8 (на кит.яз.)

оставшимся без попечения родителей. В силу этого в настоящее время система во многом опирается на опеку со стороны родственников, что в ряде случаев не обеспечивает необходимого уровня социальной поддержки.

Для детей, оставшихся без попечения родителей, которые не могут получить опеку со стороны родственников, в качестве опекунов выступают отделы по гражданским делам или государственные детские дома, что свидетельствует о социально-защитной функции системы опеки над несовершеннолетними и имеющей «публично-правовой» характер.⁶⁰

Важной проблемой остаётся преступность в среде несовершеннолетних. Так, согласно данным по уголовным делам за 2019 год, опубликованным Верховной народной прокуратурой КНР в июне 2020 года, фигурантами почти 60% дел, рассмотренных прокуратурами по всей стране в 2019 году, являлись несовершеннолетние (более 100 тысяч человек), что на 5,1% больше, чем в 2018 году.⁶¹ В целом преступность среди несовершеннолетних в Китае в последние годы растёт и в своё время этот рост стал причиной бурных дебатов о снижении возраста уголовной ответственности. Проведённые расследования показали, что значительная часть несовершеннолетних, причастных к совершению преступлений, были детьми, оставшимися без попечения родителей. Впоследствии введение системы опеки во многом позволило предотвратить их дальнейшее вовлечение в криминальную среду, способствуя тем самым укреплению общественной стабильности.

Для осмысления правовой природы института опеки в отношении детей, лишившихся родительской заботы, необходимо учитывать особенности развития, характер и потребности ребёнка.

⁶⁰ 蒋月：《婚姻家庭法前沿导论》，北京：科学出版社，2007年版，217页 Цзян Юэ. Введение в границы брачно-семейного права. Пекин: Наука, 2007. с217. (на кит.яз.)

⁶¹ 中华人民共和国最高人民检察院网上公报：2019年共和国检察机关案件基本数据 Онлайн-бюллетень Верховной народной прокуратуры Китайской Народной Республики: основные данные о делах республиканских прокуратур в 2019 году [Электронный ресурс] URL:https://www.spp.gov.cn/spp/xwfbh/wsfbt/202006/t20200602_463796.shtml#1

Исторически опека в Китае берет начало в практике содержания сирот в приютах, существовавших в древности. В условиях патриархальной семьи, где ребёнок не имел самостоятельного правового статуса и рассматривался как собственность родителей, опека осуществлялась, прежде всего, в интересах семьи и родственников. Только с вступлением в силу «Общих принципов гражданского права КНР» в 1986 году и последующим развитием законодательства в данной сфере, была сформирована современная система опеки над несовершеннолетними. При этом вопрос о правовой природе института опеки долгое время оставался дискуссионным в научной среде китайского гражданского права.

По мнению Ян Лисиня, «опека - это право, основанное на определенных личностных отношениях, поскольку между опекуном и подопечным обычно существуют именно личные отношения, хотя в современных обществах в качестве опекунов могут выступать и организации, что, однако, является исключением. Только сделав опеку гражданским правом, опекун сможет активно пользоваться своими правами и выполнять свои обязанности по защите опекаемого, тем самым достигая целей опеки».⁶² Китайские юристы, придерживающиеся подобных взглядов, характеризуют опеку как обязанность. Сюй Годун полагает: «Опеку - это обязанность, и выполнение функций опекуна является собой, во-первых, обязанностью перед государством для граждан, основанную на необходимости обеспечения социальной стабильности и, во-вторых, обязанностью перед подопечным, основанную на определенных личностных отношениях».⁶³ Такие ученые рассматривают опеку как обязанность.

Существование данного вида обязанности обусловлено, как необходимостью обеспечения законных личных и имущественных прав и интересов опекаемого лица, так и необходимостью поддержания стабильности и порядка в обществе (иными словами, опекун, должен предотвратить угрозу обществу и нарушение

⁶² 杨大文：《亲属法》，北京：法律出版社，1997 年版，第 179 页 Ян Давэнь. Родительское право. Пекин: Юридическое издательство, 1997. – С.179. (на кит.яз.)

⁶³ 徐国栋：试论完善我国监护制度问题 // 西北政法学院报，1987 年第 2 期，第 59 页 Сюй Годун. Попытка обсудить проблему совершенствования опеки в Китае // Журнал Северо-Западного института политики и права. – 1987. – № 2. С. 59. (на кит.яз.)

общественного порядка путем пресечения соответствующего поведения несовершеннолетнего опекаемого).

Но также есть и ученые, которые придерживаются противоположной точки зрения.

Эта доктрина рассматривает опекунство как единство прав и обязанностей, то есть опекунство – это, одновременно, и право и обязанность. В основе опекунства, согласно этой точке зрения, лежит обязанность, однако опекунство при этом не является чистой обязанностью. Так, по мнению Ван Лимина, помимо обязанности надзирать, защищать и заботиться о личных, имущественных и иных правах несовершеннолетних, опека также включает в себя *право* опекуна выполнять или не выполнять свои обязанности. Поэтому опекунство нельзя рассматривать только как обязанность.⁶⁴ Люн Вай Синг утверждает, что опекунство - это как право, так и обязанность.⁶⁵

Эта точка зрения является наиболее распространённой в юриспруденции Китая. Мнение о том, что опекунство - это обязанность, имеет практическую правовую основу. В существующих правовых нормах опека рассматривается как зона ответственности, в рамках которой опекун должен выполнять свои обязанности по защите законных прав и интересов несовершеннолетнего. Существуют также законодательные положения об опекунстве как обязанности. Статья 34 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «В обязанности опекуна входит, в частности, представление интересов подопечного при совершении юридических действий и защита личных, имущественных и иных законных прав и интересов подопечного. В соответствии с законодательством, права опекуна, вытекающие из исполнения им обязанностей по опеке, находятся под охраной закона. Однако в случае ненадлежащего исполнения опекуном своих

⁶⁴ 王利明：《民法新论》，北京：中国政法大学出版社，1998 年版，第 204 页 Ван Лимин. Новый трактат по гражданскому праву. Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 1998. с.204. (на кит.яз.)

⁶⁵ 梁慧星：《民法总论》，北京：法律出版社，2007 年版，第 102-103 页 Лян Хуэйсин: Общее введение в гражданское право. Пекин: Юридическое издательство, 2007. С.102-103. (на кит.яз.)

обязанностей или нарушения прав и законных интересов подопечного, он несёт юридическую ответственность.⁶⁶

На наш взгляд, в китайской правовой системе опека над детьми, оставшимися без попечения родителей, должна рассматриваться исключительно как юридическая и нравственная обязанность, а не как средство получения личной выгоды. Первоначально созданная для защиты прав и интересов ребёнка, система опеки всё более приобретает публично-правовой характер и воспринимается как социальная функция. Это отражено и в положениях Гражданского кодекса КНР, где чётко установлены обязанности опекуна и его ответственность за ненадлежащее исполнение своих функций.

Каждый, кто выступает в роли опекуна, должен, прежде всего, осознавать свою ответственность перед государством и обществом, не должен уклоняться от своих обязанностей или ненадлежащего их исполнения (например, исполнения в соответствии только со своими желаниями и интересами, а не интересами опекаемого).

Помимо защиты интересов детей, оставшихся без попечения родителей, опекун должен выполнять свои социальные обязанности, чтобы обеспечить наиболее полное отстаивание интересов опекаемого. В то же время система опеки является формой социальной заботы, она имеет высокую социальную ценность и может восполнить и сгладить недостатки китайской системы социального обеспечения и, в то же время, может снизить уровень преступности среди несовершеннолетних, обеспечить социальную стабильность и более эффективную защиту законных прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей. Например, опекун обязан обеспечить целевое использование денежных средств на содержание подопечного, которая реализуется через право покупать ему еду; одежду, обеспечивать досуг и т.д.

⁶⁶ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 10 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С. 10. (на кит.яз.)

2.2 Права и обязанности опекунов в КНР

Согласно Статье 27 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики, родители несовершеннолетнего являются его опекунами.⁶⁷ В китайском праве предполагается признание родителей опекунами своих детей на основании факта рождения детей. Однако в настоящем исследовании не рассматривается институт родительской опеки. Основное внимание уделяется опеке как способу устройства детей, оставшихся без попечения родителей, а также порядку её установления и прекращения. Объектом исследования выступают дети, не находящиеся под родительской заботой.

В китайской практике выбор опекуна для ребёнка, лишившегося попечения родителей, осуществляется преимущественно на основании степени родства. Приоритетное право предоставляется бабушкам и дедушкам по материнской линии, далее — взрослым братьям и сёстрам, и лишь в третью очередь — иным лицам, выразившим готовность стать опекунами. При отсутствии споров между кандидатами опекун может быть назначен в соответствии с установленной очередностью.

В случае возникновения спора о выборе опекуна при наличии нескольких лиц, претендующих на опекунство, между несколькими кандидатами на опекунство проводятся переговоры.

В соответствии со статьёй 30 Гражданского кодекса КНР, «лица, имеющие право на опекунство, могут определить опекуна по соглашению. При определении опекуна по соглашению должна учитываться и уважаться воля подопечного». Необходимо подчеркнуть, что соглашение об установлении опеки может быть заключено как между родственниками одной очереди, так и между

⁶⁷ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 9 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 9. (на кит.яз.)

представителями разных степеней родства. Так, например, возможно заключение соглашения между бабушкой и дедушкой, либо между бабушкой и дедушкой и совершеннолетними братьями или сёстрами подопечного – но в любом случае такое соглашение должно иметь целью наиболее полную защиту прав и интересов несовершеннолетнего.

В целях обеспечения интересов ребенка Гражданский кодекс устанавливает, что лицо, желающее выступить в качестве опекуна, должно быть «лицом, способным к опеке». Относительно кандидатуры опекуна существует «Пояснение Верховного народного суда по толкованию ряда вопросов, касающихся применения общих положений Гражданского кодекса Китайской Народной Республики»⁶⁸. Статья 9 Пояснения гласит: «При назначении опекуна в соответствии с пунктом 2 статьи 31 и пунктом 1 статьи 36 Гражданского кодекса народный суд должен уважать волю подопечного и, руководствуясь интересами подопечного, принимать во внимание следующие факторы:

- (1) Степень близости жизни и эмоциональной связи с опекуном.
- (2) Предусмотренный порядок опеки со стороны лиц, имеющих право на опекунство.
- (3) Наличие у претендентов на опекунство судимости (фактов преступлений, правонарушений) или других обстоятельств, неблагоприятных для выполнения обязательств по опеке.
- (4) Способность к выполнению обязанностей опекуна, воля и характер лица, имеющего право на опекунство».

Народный суд, как правило, назначает одного человека в качестве опекуна, но в отдельных случаях может назначить несколько лиц в качестве совместных опекунов, если это в большей степени способствует защите интересов подопечного.

⁶⁸ 最高人民法院关于适用《中华人民共和国民法典》总则编若干问题的解释 Пояснение Верховного народного суда по толкованию ряда вопросов, касающихся применения общих положений Гражданского кодекса Китайской Народной Республики [Электронный ресурс] <http://gongbao.court.gov.cn/Details/2dfca1b19663c57f990410a8a60795.html> (дата обращения: 08.06.2024)

Вместе с тем, на наш взгляд, критерии, предъявляемые к кандидатам в опекуны, остаются слишком обобщёнными, что зачастую затрудняет объективный отбор достойных кандидатов в судебной практике. Уточнение и конкретизация этих требований необходимы как для обеспечения правовой и социальной защиты детей, оставшихся без попечения родителей, так и для учета их интересов в целом.

Одновременно с этим, чтобы опека или попечительство, как форма устройства ребёнка, действительно выполняла свою функцию, Гражданский кодекс КНР содержит положения, обязывающие к соблюдению ряда правил, делающих невозможным установление опеки, априори не соответствующей интересам ребенка.

В каких случаях опекунство однозначно не может быть реализовано? Согласно Лян Хуэйсину, человек не может быть опекуном при следующих обстоятельствах: во-первых, если он сам несовершеннолетний или недееспособный взрослый; во-вторых, если он уже являлся опекуном или попечителем, но был лишён этого статуса; в-третьих, человек, который судится с опекаемым, его супруг или ближайшие родственники; в-четвертых, человек, имеющий конфликт интересов с опекаемым в отношении третьей стороны; в-пятых, человек, который исчез и признан пропавшим без вести; и, в-шестых, человек, который не в состоянии выполнять обязанности опекуна.⁶⁹ По мнению Сюй Годуна, неспособен выполнять обязанности опекуна человек, не имеющий места жительства в Китае; неграмотный человек; недееспособный человек; ограниченно дееспособный человек; психически больной человек; лишённый средств к существованию человек, не способный выплатить свои долги; человек с очень низкой нравственностью; человек, приговоренный судом к наказанию, даже если от этого наказания отказались; человек, лишенный родительских прав; человек, приговоренный к выплате компенсации за вред, нанесённый подопечному

⁶⁹ 梁慧星：《中国民法典草案建议稿附理由·亲属编》，北京：法律出版社，2013 年版，第 379 页 Лян Хуэйсинь. Предлагаемый проект Гражданского кодекса Китая с обоснованиями – Родственная часть. Пекин: Юридическое издательство, 2013. С.379 (на кит.яз.)

умышленно или в результате грубой неосторожности; человек, не достигший двадцатипятилетнего возраста; отчимы; заинтересованные лица, такие как кредиторы или должники; лица, исповедующие религию, отличную от религии опекаемого лица и т.д.⁷⁰

Однако считаем, что, исходя из наилучшего обеспечения интересов ребенка, необходимо конкретизировать обстоятельства, при которых существует риск причинения вреда ребенку, оставшемуся без попечения родителей. Поэтому, полагаем, что кандидатами на опекунство в Китайской Народной Республике не

1. Лица, страдающие теми или иными формами зависимости, такими как наркомания, алкоголизм, азартные игры и т.д..

2. Лица, совершавшие сексуальное насилие или иные насильственные действия.

3. Лица, которые в течение длительного времени пренебрегали потребностями несовершеннолетних в уходе и отказывались выполнять свои обязанности по уходу.

4. Законные представители, назначенные опекуны или уполномоченные опекуны, которые были отстранены судом.

5. Лица, предъявляющие или предъявившие иск к своим подопечным, а также их супруги и кровные родственники по прямой линии.

6. Лица, которые явно виновны в несправедливом поведении, нечестности по отношению к подопечному или постоянном неисполнении своих обязанностей.

7. Лица, подвергающиеся уголовному преследованию и осуждённые за уголовные преступления (за исключением условного осуждения).

В то же время считаем, что закон должен содержать и другие положения, касающиеся оценки кандидатов в опекуны, с целью более полного обеспечения прав детей, оставшихся без попечения родителей. Так, исходя из того, что опекун

⁷³ 徐国栋：《绿色民法典草案》，北京：社会科学文献出版社，2004 年版，第 53-56,75-77,81,213 页 Сюй Гуодун. Проект Зеленого гражданского кодекса. Пекин: Издательство литературы по общественным наукам, 2004. С. 53-56, 75-77, 81, 213.(на кит.яз.)

должен обеспечивать достойный уровень жизни опекаемого, следует оценивать также его материальное положение, которое должно позволять выполнять возложенные на него обязанности. О материальном положении самого опекуна можно судить по данным, публикуемым Национальным бюро статистики, которые касаются экономической жизни китайцев. При этом следует принимать в расчет следующее:

1. ежемесячные расходы, связанные с проживанием подопечного и его обеспечением необходимыми материальными благами, которые не должны быть меньше прожиточного минимума, устанавливаемого на душу населения в данной местности;

2. опекун должен быть способен оплачивать расходы, необходимые для реализации права подопечного на образование, а в случае, когда в качестве опекуна выступает пенсионер, размер его пенсии должен позволять обеспечивать необходимые потребности подопечного;

3. опекун должен иметь имущество на свое имя или на имя проживающего с ним члена семьи, удовлетворяющее основным жизненным потребностям, чтобы обеспечить подопечному нормальные условия жизни;

4. при определении кандидатуры опекуна большее значение должно придаваться учету таких факторов, как его характер, образ жизни и моральный облик. Последние судебные разъяснения, изданные в 2022 году, добавили новые положения относительно нравственного облика и образа жизни кандидата в опекуны по сравнению с «Мнениями Верховного народного суда по некоторым вопросам, касающимся применения общих принципов гражданского права КНР (для судебного применения)», опубликованными в 1988 году (в настоящее время они уже отменены). Мы считаем нововведения 2022 года очень полезными, поскольку опекуны с недостойным моральным обликом не могут служить примером для детей и не способствуют формированию у них надлежащих нравственных качеств, что, в конечном счёте, не соответствует принципу полного

обеспечения интересов несовершеннолетних. Потенциальные опекуны должны быть психически устойчивыми, обладать сформированным и трезвым взглядом на мир и уметь правильно ориентировать детей, оставшихся без попечения родителей.

Безусловно, данное нововведение требует внесения соответствующих поправок в законодательство. Нравственный облик, имущественное положение кандидатуры опекуна изучается с помощью социальной оценки и кредитно-справочной системы. Для получения социальной оценки опекуна проводятся опросы внутри сообщества, в котором он живёт (например, среди соседей, коллег по работе). С помощью них можно узнать о ежедневном взаимодействии опекуна с другими людьми, его поведении, темпераменте, чертах характера, привычках, склонностях, религиозных убеждениях и т.д. Кредитно-справочная система (Credit Reference System) содержит данные о личном страховании, о платежах китайских граждан, информацию об их личном имуществе (в том числе недвижимости), сведения о судебных решениях по гражданским делам, налоговым задолженностям, а также отражает кредитный статус человека. Мы считаем, что эти два метода, которые уже внедряются, могут дать хорошее представление о моральных качествах опекунов, его материальных возможностях.

Полагаем, что для людей, желающих выступить в качестве опекунов детей, оставшихся без попечения родителей, должно быть введено ограничение по возрасту. Поскольку в нашей стране не существует нормативных актов о максимально допустимом возрасте опекуна, а также в силу того, что бабушки и дедушки естественным образом связаны со своими детьми кровными узами, в большинстве случаев о детях, оставшихся без попечения родителей, в Китае заботятся пожилые люди. Однако многие пожилые люди не в состоянии полноценно заботиться о несовершеннолетних в силу преклонного возраста и связанных с ним заболеваний, в том числе ментальных, вызывающих отклонения в мышлении и поведении.

Считаем необходимым установить возрастной ценз для пожилых людей, способных быть опекунами. Ориентиром могли бы служить положения Уголовного кодекса КНР. Поправка (VIII) к Уголовному кодексу Китайской Народной Республики, который предусматривает возможность смягчения наказания для лиц определенного возраста: «Лица, достигшие 75-летнего возраста, могут быть приговорены к более легкому (смягченному) наказанию при совершении ими умышленного преступления; им также назначается более легкое наказание при совершении преступления по неосторожности».⁷¹

В связи с этим, предлагается добавить в Гражданский кодекс положение о предельном возрасте лиц, способных быть опекунами над несовершеннолетними, ограничив эту возможность для лиц старше 75 лет.

Что касается субъектов, которые могут выступать в качестве опекунов, то, помимо физических лиц, в Китае ими также могут выступать учреждения. Однако, в КНР не существует специальных органов по опеке, и, когда у несовершеннолетнего нет опекуна, в качестве постоянного или временного опекуна ребенка могут выступать Министерство гражданской администрации (через отделы по гражданским делам), детские дома при Министерстве гражданской администрации или Сельские комитеты (комитеты городских жителей).

Статья 32 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики предусматривает: «При отсутствии лица, имеющего законное право на опеку, опекуном может выступать отдел по гражданским делам, комитет городских жителей или Сельский комитет по месту жительства подопечного, удовлетворяющий условиям исполнения обязанности по опеке.»⁷²

⁷¹ 中华人民共和国主席令 中华人民共和国刑法修正案（十二） приказ Председателя Китайской Народной Республики. Поправка (VIII) к Уголовному кодексу Китайской Народной Республики (на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL: https://www.gov.cn/yaowen/liebiao/202312/content_6923386.htm (дата обращения: 17.06.2024)

⁷² 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023年12月版, 北京, 中国法制出版社, 第10页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 10. (на кит.яз.)

Статья 34 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «Если в чрезвычайных или иных обстоятельствах опекун временно не может выполнять обязательства по опеке и жизнь подопечного остается без присмотра, комитет городских жителей, комитет сельских жителей или отдел по гражданским делам по месту жительства подопечного организует за ним необходимый ежедневный уход».⁷³

Согласно статье 111 Конституции Китайской Народной Республики, комитеты городских жителей и сельские комитеты, создаваемые из числа городских и сельских жителей по месту жительства, являются организациями народного самоуправления на низовом уровне. Комитеты городских жителей и сельские комитеты занимаются общественными делами жителей соответствующего района/населённого пункта, выступают посредниками в гражданских спорах, поддерживают общественный порядок и помогают местным органам власти в их работе. Мы считаем, что отдельный орган опеки, который необходимо создать, мог бы в сложных случаях брать на себя ответственность за защиту детей, оставшихся без попечения родителей, что станет дополнением к семейной опеке и в то же время даст подопечным надежные гарантии защиты. Ли Аймин рассматривает такой орган опеки как институт, посредством которого «государство выступает в качестве конечного опекуна несовершеннолетнего, осуществляет эффективный контроль за осуществлением опеки со стороны опекуна и эффективно защищает законные права и интересы несовершеннолетнего».⁷⁴

Кроме полномочий по исполнению обязанностей временного или постоянного опекуна детей, оставшихся без попечения родителей, сельские

⁷³ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 10 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство С. 10. (на кит.яз.)

⁷⁴ 李爱民：我国未成年人国家监护制度探析 // 贵州广播电视大学学报, 第 27 卷 03 期, 第 40-41 页 李 Аймин.

Исследование государственной системы опеки над несовершеннолетними в Китае // Журнал Гуйчжоуского университета радио и телевидения. 2019. №27. С. 40-41. (на кит.яз.)

комитеты и комитеты городских жителей также наделены правом назначения опекуна для таких детей.

Статья 31 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики устанавливает : «В случае возникновения спора об определении опекуна комитет городских жителей, комитет сельских жителей или отдел по гражданским делам по месту жительства подопечного может назначить опекуна; выступающие против вышеуказанного назначения стороны могут обратиться в народный суд для назначения опекуна; также соответствующие стороны могут изначально обратиться в народный суд для назначения опекуна».

Таким образом, стороны, ответственные за устройство несовершеннолетнего, могут обратиться за назначением опекуна в сельский комитет (комитет городских жителей), Министерство гражданской администрации (через отдел по гражданским делам) или в народный суд, что, с одной стороны, обеспечивает свободу сторон при выборе способа разрешения спора, а с другой - делает процедуру назначения опекуна более простой, а также сокращает расходы на назначение опекуна и позволяет эффективно урегулировать разногласия между сторонами. Разумеется, закон не лишает заинтересованные стороны права в случае несогласия также обратиться к средствам правовой защиты. Статья 10 Пояснений Верховного народного суда по толкованию применения некоторых общих положений Гражданского кодекса Китайской Народной Республики указывает : «Если вопреки назначению комитета городских жителей, сельского комитета или отдела по гражданским делам соответствующая сторона в течение 30 дней после получения уведомления о назначении обращается в народный суд с просьбой о назначении опекуна, народный суд в соответствии с законом выносит решение об отклонении заявления, если в ходе слушания сочтет, что предполагаемое назначение не является неправомерным; или выносит решение об отмене

предполагаемого назначения и назначении другого опекуна, если сочтет, что предполагаемое назначение является неправомерным».⁷⁵

Приведём один пример. Чжан Чэнлэ - несовершеннолетняя девочка, оставшаяся без попечения родителей, а Чжан Чэнфан - её старшая сестра. Сельский комитет деревни Вэйванчжуан, (уличный офис Чжунганчэн, район Дунли, город Тяньцзинь, Китай) назначил Чжан Чэнфан опекуном Чжан Чэнлэ, но Чжан Чэнфан, ссылаясь на то, что ее сыну всего три месяца и у нее нет времени и сил, чтобы взять на себя ответственность по опеке младшей сестры, обратилась в суд с просьбой отменить «Положение о назначении опекуна Чжан Чэнлэ», сделанное сельским комитетом Вэйванчжуана.

Народный суд района Дунли города Тяньцзинь постановил, что опекуны должны исполнять свои обязанности по опеке и защищать личность, имущество и другие законные права и интересы опекаемого. Если родители несовершеннолетнего умерли или не обладают способностью к опеке, опекуном может выступить его брат, сестра, обладающие способностью к опеке. В данном случае близкими родственниками Чжан Чэнлэ (и, соответственно, кандидатами в опекуны) были ее отец Чжан Яньцин, ее бабушка Пин Баоронг и его старшая сестра Чжан Чэнфан. Поскольку местонахождение Чжан Яньцина было неизвестно, а бабушка, Пин Баорун, была уже пожилой, 10 марта 2015 года сельский комитет Вэй Ванчжуан назначил Чжан Чэнфана опекуном ребенка.

Судья установил, что Чжан Чэнфан владела недвижимостью, имела финансовые условия для выполнения своих обязанностей опекуна, ее здоровье было хорошим, она проводила со своей сестрой время на выходных и они были глубоко привязаны друг к другу. Она отвечала необходимым правовым условиям в большей степени, чем Чжан Яньцин и Пин Баоруна, исходя из чего суд постановил, что иск Чжан Чэнфанга должен быть отклонен и что сельский комитет не ошибся,

⁷⁵ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 284 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.284. (на кит.яз.)

*назначив старшую сестру опекуном Чжан Чэнлэ. Чжан Чэнфан всё ещё остаётся опекуном Чжан Чэнлэ.*⁷⁶

Приведенное судебное постановление свидетельствует о том, что не принимается в расчет оценка собственных возможностей и желания лица быть опекуном. К сожалению, такие случаи не единичны.

Закон предоставляет исключительные права родителям ребенка, которые могут выбрать для него опекуна, указав это в завещании. В Статье 29 Гражданского кодекса КНР говорится: «Если родители подопечного являются его опекунами, они могут назначить опекуна по завещанию».⁷⁷ Хотя действующее законодательство Китая не использует отдельное понятие родительских прав (родительской власти), теоретическая основа завещательной опеки все еще коренится в особых отношениях между родителями и детьми.⁷⁸ Родители, как люди, которые больше всего заботятся о своих детях, должны иметь право выбирать опекунов для своих детей, поскольку могут выбрать наиболее подходящего опекуна. В то же время опека по завещанию позволяет восполнить нехватку законных опекунов и избежать споров между несколькими кандидатами на опекунов.⁷⁹

Поскольку завещание — это односторонний гражданско-правовой акт, необходимо обсудить его влияние на жизнь опекаемого. Статья 7 «Пояснений Верховного народного суда по толкованию применения некоторых общих

⁷⁶ 张成芳申请监护权民事裁定书 (2015) 立民特字第 0004 号. Гражданское постановление по заявлению Чжан Чэнфан об установлении опеки. [Электронный ресурс] URL: [https://wenshu.court.gov.cn/website/wenshu/181107ANFZ0BXS4/index.html?docId=2hBPLhgZtbxojLrDoK2KwczF+cyR4BnJ/TX5DgPIpC8hYFtH0mk1pO3qNaLMqsJKmgxLptKQwj+kVCWW18PBpKwj9NdIllmEvOVxPYVpi+QUaOI EqNVJ1xSYfEh+FTA \(2015\) Li-MinTeZi No. 0004](https://wenshu.court.gov.cn/website/wenshu/181107ANFZ0BXS4/index.html?docId=2hBPLhgZtbxojLrDoK2KwczF+cyR4BnJ/TX5DgPIpC8hYFtH0mk1pO3qNaLMqsJKmgxLptKQwj+kVCWW18PBpKwj9NdIllmEvOVxPYVpi+QUaOI EqNVJ1xSYfEh+FTA (2015) Li-MinTeZi No. 0004 (дата обращения: 13.06.2024)) (дата обращения: 13.06.2024)

⁷⁷ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 9 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.9. (на кит.яз.)

⁷⁸ 陈甦：《民法总则评注》（上册），北京：法律出版社, 2017 版, 207 页 Чэнь Су. Комментарий к общим принципам гражданского права (первая книга) Пекин: Юридическая пресса, 2017. С. 207. (на кит.яз.).

⁷⁹ 但淑华、黄晶：未成年人监护的实证考察与制度反思 // 中华女子学院学报, 2016 年第 2 期, 第 25 页 Дэн Шухуа, Хуан Цзин. Эмпирическое исследование и институциональное осмысление опеки над несовершеннолетними // Журнал Китайского женского колледжа. – 2016. – № 2. – С. 25. (на кит.яз.).

положений Гражданского кодекса Китайской Народной Республики» предусматривает: «Если родитель подопечного, выступающий в качестве его опекуна, назначает опекуна по завещанию, а назначенное лицо не соглашается выступать в качестве опекуна после вступления завещания в силу, народный суд определяет опекуна, руководствуясь статьями 27 и 28 Гражданского кодекса».⁸⁰

Судебное толкование не дает ответа на вопрос, как быть, если у отца и у матери есть отдельные завещания, и опекуны, выбранные ими в двух разных завещаниях, не совпадают. В этом случае вновь встает вопрос о том, как определить опекуна.

В этом случае, как считает Ван Лимин, должна иметь преимущество воля последнего из умерших, то есть при выборе опекуна надо исходить из завещания того из родителей, кто ушел из жизни позже.⁸¹ С другой стороны, по мнению Шэнь Дзюна, опекун должен определяться соответствующими органами на основе уважения пожеланий опекаемого и в соответствии с принципом наибольшего благоприятствования опекаемому.⁸²

Считаем, что воля родителя, умершего позже, должна иметь преимущество. Это связано с тем, что родитель, умерший раньше, мог выбрать опекуна в своем завещании задолго до того, как само опекунство потребовалось. За это время обстоятельства жизни опекуна, назначенного им, могли значительно измениться (финансовое положение, физическое состояние, отношения с семьей подопечного). Этот человек может уже не подходить на роль опекуна, и в этом случае, если будет

⁸⁰ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 284 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.9. (на кит.яз.).

⁸¹ 王利明：《王利明学术文集》，北京：北京大学出版社, 2020 年版, 第 42 页 Ван Лимин. Антология научных трудов Ван Лимины. Пекин: Издательство Пекинского университета, 2020. С 42. (на кит.яз.).

⁸² 沈德咏：《〈中华人民共和国民法总则〉条文理解与适用》，北京：人民法院出版社, 2017 年版, 第 53 页 Шэнь Дзюн. Понимание и применение положений Общих принципов гражданского права Китайской Народной Республики. Пекин: Издательство Народного суда, 2017. – С 53. (на кит.яз.).

превалировать воля родителя, умершего первым, то она не будет соответствовать принципу максимально полного соблюдения прав и интересов несовершеннолетнего.

В китайской практике существует особая форма опеки, известная как «доверительная опека», которая была введена с целью предоставления защиты детям, оставленным без присмотра в сельских районах, и решения проблемы отсутствия у них надлежащих опекунов. Эти дети, известные как *«брошенные дети в сельской местности»* (left-behind children in rural areas), представляют собой особую категорию детей, лишённых родительского попечения. Появление упомянутой группы напрямую связано с началом процесса урбанизации в Китае, который заметно ускорился с конца 1970-х годов на фоне внедрения социалистической рыночной экономики и стремительного экономического роста.

Чтобы улучшить материальное положение своих семей и свою жизнь в целом, сельские жители в некоторых регионах покидали свои дома и отправлялись на работу в крупные города. В большинстве это были семейные пары (муж и жена). Они не всегда могли взять с собой своих несовершеннолетних детей, поскольку сами ещё не устроились в городах, а сделать это с детьми было ещё сложнее. Некоторые принимали решение оставить своих несовершеннолетних детей в родном городе под присмотром других людей (не только родственников), что привело к появлению в сельской местности большого количества брошенных детей. Согласно Постановлению « о дальнейшем совершенствовании системы ухода и обслуживания брошенных детей в сельской местности и детей в беде », изданному Центральным народным правительством Китая, брошенные дети - это несовершеннолетние в возрасте до 16 лет, у которых оба родителя работают далеко от региона проживания, либо один из них работает далеко, а другой не в состоянии осуществлять опекунство⁸³.

⁸³ 国务院关于进一步健全农村留守儿童和困境儿童关爱服务体系的意见 Мнения Государственного совета о дальнейшем совершенствовании системы устройства брошенных детей в сельской местности и детей в беде (на кит.яз.)

Согласно статистике, в 2023 году в стране насчитывалось 11 992 200 брошенных детей в сельской местности, из которых 7 779 300 учились в начальной школе (с первого по шестой класс) и 4 212 700 - в средней школе (с седьмого по девятый класс).⁸⁴ В целях защиты интересов брошенных детей в сельской местности статья 22 Закона Китайской Народной Республики «О защите несовершеннолетних» предусматривает, что родители или другие опекуны несовершеннолетних, которые не могут в течение определенного времени полностью выполнять обязательства по опеке по таким причинам, как отъезд на работу в другой город, поручают заботу о несовершеннолетних лицам, обладающим полной гражданской дееспособностью и способностью предоставить опеку. Те, у кого нет уважительных причин, не должны поручать попечение о несовершеннолетних другим лицам.

Китайские ученые по-разному оценивают природу доверительной опеки. Так, по словам В у Янсиня, такая опека представляет собой специфическую, временную форму опеки над детьми, оставшимися без попечения родителей.⁸⁵ Яо Цзяньлун считает, что система доверительной опеки должна обеспечивать защиту прав и интересов несовершеннолетних, но не должна относиться к системе опеки.⁸⁶

Считаем, что доверительная опека – это разновидность опеки, имеющая временный характер и являющаяся эффективным дополнением к уже существующей опеке, помогающая опекуну в осуществлении его обязанностей. Доверительная опека - это временная, непостоянная форма помощи, применяемая в то время, когда опекун не может выполнять свои опекунские обязанности или не в состоянии выполнять их полностью и на время передает эти обязанности полностью или частично другому лицу, способному осуществлять опеку.

⁸⁴ 吴霓：留守儿童关爱与县域教育的改革发展 // 人民论坛, 2024 年第 21 期, 第 37-38 页 У Ни. Забота о детях, оставшихся без попечения родителей, и реформа и развитие регионального образования. // Народный форум. 2024. №21. С. 37-38. (на кит.яз.)

⁸⁵ 吴扬新：观《隐秘的角落》，看《民法典》中的监护制度 У Янсинь. Скрытый угол: взгляд на систему опеки в Гражданском кодексе. (на кит.яз.) [Электронный ресурс]. URL: <https://www.chinacourt.org/index.php/arti-cle/detail/2020/07/id/5337914.shtml> (дата обращения: 13.07.2024)

⁸⁶ 姚建龙.《未成年人保护法（修订草案）》述评与完善 // 预防青少年犯罪研究, 2020 年第 2 期, 第 18 页 Яо Цзяньлун. Обзор и совершенствование Закона о защите несовершеннолетних (пересмотренный проект) // Исследования по профилактике преступности среди несовершеннолетних. 2020. №2. С. 18. (на кит.яз.)

Это отличается от ситуации, когда опекун умирает или утрачивает возможность осуществлять опеку. В случае с временной опекой статус опекуна (например, родителя) не исчезает, а сохраняется, пока выбранный им человек заботится о ребенке.

Согласно статье 13 «Пояснений Верховного народного суда по применению некоторых общих положений Книги первой Гражданского кодекса Китайской Народной Республики», если опекун не может выполнять обязанности по опеке в течение определенного периода времени (из-за болезни, отъезда в другой город на работу и т.д.) и поручает все или часть обязанностей по опеке другому лицу, народный суд не будет считать, что делегированный стал в результате этого полноправным опекуном.⁸⁷

Также можно заметить, что доверительная опека по своей природе принципиально отличается от постоянной опеки.

Что касается процедуры установления доверительной опеки, то в нынешней практике из-за её временного характера и влияния сельского менталитета (все жители деревни так или иначе знакомы друг с другом) заинтересованные стороны часто договариваются об опеке устно, а действующие в Китае законы не требуют напрямую подписания письменного соглашения о доверительной опеке. Однако такая практика в последующем может привести к спорам из-за неясности содержания соглашения.

Полагаем, что для сокращения количества споров, доверительная опека всегда должна оформляться в письменном виде, с подписанием обеими сторонами соглашения о достигнутых договоренностях. К форме и содержанию договора о доверительной опеке может быть применены общие положения о договоре, содержащиеся в Гражданском кодексе. При заключении договора о доверительной опеке следует уважать мнения сторон, которые они могут выражать при выборе опекуна, а также уважать волю подопечного.

⁸⁷ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 285 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.285. (на кит.яз.)

Стороны также могут выбрать, заверять ли договор у нотариуса для дополнительных гарантий его юридической силы. Что касается выбора доверенных лиц, то статья 22 Закона Китайской Республики о защите несовершеннолетних гласит: «При определении доверенных лиц родители или другие опекуны несовершеннолетних должны учитывать их моральный облик, семейное положение, физическое и психическое здоровье, наличие эмоциональной связи с несовершеннолетним, а также прислушиваться к мнению самих несовершеннолетних детей, имеющих возможность высказывать свои пожелания.

Опека не может быть доверена лицам:

(1) Совершившим незаконные и преступные действия, такие как сексуальное посягательство, жестокое обращение, оставление без присмотра, похищение и насилие.

(2) Имеющим вредные привычки и зависимости, такие как наркозависимость, алкоголизм, азартные игры.

(3) Не исполнявшим обязательства по опеке и попечительству в течение длительного времени.

(4) Другие обстоятельства, при которых человек не подходит для опеки».⁸⁸

Представляется, что доверительная опека подчеркивает автономию заинтересованных сторон и обладает большей гибкостью, чем традиционное юридическое опекуновство, что позволяет дать больше заботы брошенным детям в сельской местности, избежать проблем с их психическим здоровьем и возможным отклоняющимся поведением и в целом обеспечить здоровый рост большинства таких детей.

Права и обязанности опекунов в Китае регламентируются двумя видами правовых актов. Во-первых, это прямые положения закона (например, Гражданского кодекса КНР, Закона КНР о защите несовершеннолетних и т. д.). Во многом права и обязанности опекуна, обозначенные в них, схожи с правами и

⁸⁸ 《中华人民共和国未成年人保护法》北京：中国法制出版社，2021年1月版，第22页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних 01.2021 ,Пекин: Китайское юридическое издательство С 22. (на кит.яз.)

обязанностями родителей по отношению к своим детям, но есть и некоторые различия.

Во-вторых, если речь идёт об опеке по завещанию или доверительной опеке, то содержание прав и обязанностей определяются соответственно соглашением сторон или завещанием. Если права и обязанности опекуна указаны в завещании, то они определяются в соответствии с содержанием этого завещания. В случае, когда в завещании права и обязанности опекуна не указаны, они определяются в соответствии с законом.

Статья 34 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «В обязанности опекуна входит, в частности, представление интересов подопечного при совершении юридических действий и защита личных прав, прав собственности и других законных прав и интересов подопечного»⁸⁹.

Обязанности опекуна заключаются, прежде всего, в обеспечении жизненных потребностей несовершеннолетнего, его здорового развития, а также в его воспитании. Помимо этого, он также должен обеспечить возможность получать образование ребёнком. Опекуны должны поощрять своих опекаемых к занятиям, способствующим их здоровому физическому и умственному развитию, предотвращать появление вредных привычек (курение, употребление алкоголя) и пресекать уже появившиеся.

Для более полного рассмотрения обязанностей опекуна, обратимся к статье 16 Закона Китайской Народной Республики «О защите несовершеннолетних». Согласно ей, на родителей или других опекунов несовершеннолетних возлагаются следующие обязанности в соответствии с законом:

(1) Предоставление несовершеннолетним гарантий относительно их жизни, здоровья и безопасности.

(2) Внимание по отношению к физическим и психологическим условиям и эмоциональным потребностям несовершеннолетних.

⁸⁹ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 11 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.11. (на кит.яз.).

(3) Воспитание и наставничество несовершеннолетних в части соблюдении закона и дисциплины, прилежания и бережливости, восприятию здоровой идеологии, нравственности и привычек.

(4) Обучение несовершеннолетних правилам безопасности, повышение их бдительности и способности к самозащите.

(5) Уважение права несовершеннолетних на получение образования, обеспечение реализации этого права, то есть получения и завершения обязательного школьного образования несовершеннолетними в соответствии с законом.

(6) Гарантирование несовершеннолетним возможностей для отдыха, направление несовершеннолетних на занятия, полезные для их физического и психического здоровья.

(7) Надлежащее управление имуществом несовершеннолетних, обеспечение их имущественных прав.

(8) Совершение гражданско-правовых юридических действий в качестве представителей несовершеннолетних в соответствии с законом.

(9) Предотвращение и пресечение проступков, незаконных и преступных действий несовершеннолетних, установление и поддержание по отношению к ним разумной дисциплины.

(10) Другие обязанности по опеке».⁹⁰

Кроме этого, Конвенция ООН о правах ребенка устанавливает право ребенка на принятие собственных решений и требует, чтобы опекун выполнял свои обязанности по опеке таким образом, чтобы учитывать реальное положение несовершеннолетнего, уважать его желания и ставить во главу угла его интересы. Иными словами, опекун должен относиться к ребенку как к независимой личности и уважать его взгляды.

⁹⁰ 《中华人民共和国未成年人保护法》，2021年1月版，北京，中国法制出版社，第9页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних ,01.2021, Пекин: Китайское юридическое издательство С 9. (на кит.яз.)

Семейное воспитание – это отправная точка роста ребенка, оно оказывает влияние на развитие его личности, формирование его нравственности, характера, привычек.⁹¹ В Китае с древних времен придавали большое значение семейному воспитанию, и существует китайская пословица: «Кормить, но не обучать – это не воспитание». Будучи опекуном, важно обращать внимание на положение детей в семье. Опекуны должны давать детям правильные наставления, чтобы они не совершали неблагоприятных, аморальных поступков и тем более преступлений. Статья 16 Закона Китайской Народной Республики о предупреждении преступности среди несовершеннолетних (редакция 2020 года) гласит: «Родители или другие опекуны несовершеннолетних несут прямую ответственность за воспитание несовершеннолетних, которая позволит предотвратить правонарушения с их стороны. Родители или другие опекуны выполняют свои обязанности по опеке в соответствии с законом, поддерживают здоровые семейные ценности и воспитывают у несовершеннолетних хорошее поведение; в случае обнаружения у несовершеннолетних психических или поведенческих отклонений, опекуны должны своевременно разобраться в ситуации, провести воспитательную работу, дать рекомендации и наставления; они не должны отказываться от выполнения своих обязанностей по опеке или относиться к ним халатно».

Помимо того, Закон КНР «О защите несовершеннолетних» предусматривает ряд запретов для опекунов. Статья 17 этого закона гласит, что «родители или другие опекуны несовершеннолетних не должны совершать следующие действия:

(1) Жестоко обращаться с несовершеннолетними или отказываться от них, незаконно передавать несовершеннолетних на усыновление, совершать акты насилия в отношении несовершеннолетних.

(2) Побуждать, подстрекать или использовать несовершеннолетних для совершения незаконных и преступных действий.

⁹¹ 黄欣、吴遵民、黄家乐：家庭教育：认识困境、使命担当与变革策略// 现代远距离教育, 2020年第2期,第19页。 Хуан Синь, У Цзунмин, Хуан Цзялэ. Семейное образование: дилемма понимания, миссия и стратегия изменений // Современное дистанционное образование. – 2020. – № 2. – С. 19. (на кит.яз.)

(3) Побуждать или подстрекать несовершеннолетних к участию в сектах, совершению террористических актов, сепаратистской и экстремистской деятельности.

(4) Побуждать или подстрекать несовершеннолетних к курению (включая электронные сигареты, о чем речь пойдет ниже), употреблению алкоголя, азартным играм, блужданию по улицам с целью попрошайничества, мошенничества или запугивания других людей.

(5) Потворствовать тому, чтобы несовершеннолетние, которые должны получать обязательное образование, прекращали учебу; препятствовать реализации их права на получение образования.

(6) Способствовать появлению у несовершеннолетних интернет-зависимости, предоставлять им доступ к книгам, периодическим изданиям, фильмам, радио- и телепрограммам, аудио- и видеозаписям, электронным публикациям и другой онлайн-информации, которая вредит или может вредить их физическому и психическому здоровью.

(7) Побуждать несовершеннолетних к посещению коммерческих развлекательных заведений, баров, Интернет-кафе и других мест, которые не подходят для несовершеннолетних.

(8) Допускать несовершеннолетних к иным типам занятости, кроме тех, которые предписаны для них государством, принуждать к труду.

(9) Разрешать (или принуждать) несовершеннолетним вступать в брак или заключать помолвку.

(10) Незаконно отчуждать или присваивать имущество несовершеннолетних, а также использовать несовершеннолетних для достижения незаконных целей.

(11) Совершать иные действия, посягающие на физическое и психическое здоровье, имущественные права и интересы несовершеннолетних или не

отвечающие обязательствам по защите несовершеннолетних в соответствии с законом».⁹²

Помимо этого, чтобы обеспечить защиту прав и интересов детей, Статья 21 Закона о защите несовершеннолетних содержит следующую формулировку: «Родители или другие опекуны несовершеннолетних не должны оставлять без присмотра несовершеннолетних в возрасте до восьми лет или нуждающихся в особом уходе в силу физических или психологических особенностей, а также передавать их на временное попечение лицам, не обладающим гражданской дееспособностью, лицам с ограниченной гражданской дееспособностью, лицам с тяжелыми инфекционными заболеваниями или другим лицам, не способным выполнять обязанности по опеке.

Родители или другие опекуны несовершеннолетних не должны позволять несовершеннолетним в возрасте до 16 лет жить одним без опеки.⁹³

Последнее уточнение, на наш взгляд, необходимо для того, чтобы избежать трагических случаев, когда дети умирают от травм, полученных по халатности их опекунов. Однако китайское законодательство не конкретизирует аспекты, связанные с условиями проживания опекаемых. Предусматривается, что они не могут быть разлучены со своими опекунами, но не говорится ничего о месте жительства, которое не может быть изменено произвольно. В связи с этим Ян Лисинь считает, что необходимо регламентировать проживание несовершеннолетних в месте, удобном опекуну для выполнения опекунских обязанностей. Это должно быть обязательным условием для осуществления опекуном деятельности по опеке. Несовершеннолетним не должно быть разрешено самовольно покидать пределы территории (места жительства) указанное

⁹² 《中华人民共和国未成年人保护法》, 2021 年 1 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 5 页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних, 01.2021, Пекин: Китайское юридическое издательство С 5. (на кит.яз.).

⁹³ 《中华人民共和国未成年人保护法》, 2021 年 1 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 18 页 Закон Китайской Народной Республики о защите несовершеннолетних, 01.2021, Пекин: Китайское юридическое издательство С 18. (на кит.яз.).

опекуном.⁹⁴ Очевидно, что, если опекун и подопечный не живут вместе или вообще живут далеко друг от друга, это затрудняет выполнение опекуном своих обязанностей по опеке и не способствует своевременному выявлению и удовлетворению повседневных потребностей несовершеннолетнего. Однако, в настоящее время китайское законодательство не регламентирует этот аспект, что является, на наш взгляд, упущением. Поэтому мы считаем, что необходимо обозначить право опекуна определять место жительства несовершеннолетнего, требуя, чтобы опекун несовершеннолетнего проживал вместе со своим подопечным и не мог менять место жительства произвольно, без учета потребностей опекаемого (например, учебы).

Китайский Гражданский кодекс также предусматривают право опекунов выступать в качестве законных представителей несовершеннолетних в гражданском судопроизводстве.

Статья 23 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «Опекун лица, лишенного гражданской дееспособности или ограниченного в гражданской дееспособности, является законным представителем этого лица».⁹⁵

Этой же темы касается статья 60 Гражданского процессуального права Китайской Народной Республики: «Опекун лица, не обладающего дееспособностью для участия в гражданских и судебных делах, участвует в них от имени опекаемого лица в качестве его законного представителя. Если законные представители лица перекладывают свои обязанности по представлению друг на друга, народный суд определяет одного из них для участия в гражданских и судебных делах от имени опекаемого лица».⁹⁶

⁹⁴ 杨立新：《亲属法专论》，北京：高等教育出版社，2005 年版，第 312 页 Ян Лисинь. Исследование семейного права. Пекин: Издательство высшего образования, 2005. С. 312.(на кит.яз.)

⁹⁵ 中华人民共和国民法典：附司法解释，2023 年 12 月版，北京，中国法制出版社，第 8 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.8. (на кит.яз.)

⁹⁶ 《中华人民共和国民事诉讼法》（2024 年修订版）Гражданское процессуальное право Китайской Народной Республики (пересмотренное в 2023 году) . (на кит.яз.) [Электронный ресурс] URL:https://www.spp.gov.cn/spp/fl/201802/t20180201_363882.shtml (дата обращения: 14.07.2024)

В свою очередь, статья 20 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «Несовершеннолетний в возрасте до восьми лет - это лицо, не обладающее гражданской дееспособностью, которое при совершении гражданских юридических действий представляет его законный представитель».⁹⁷

Что касается несовершеннолетних старше восьми лет - они, согласно статье 16 Гражданского кодекса КНР, являются лицами «с ограниченной гражданской дееспособностью, которые при совершении юридических действий должны быть представлены своим законным представителем или совершение ими юридических действий должно быть согласовано или одобрено их законным представителем. В то же время они могут самостоятельно совершать юридические действия, которые приносят им исключительно пользу, соответствуют их возрасту и интеллектуальному уровню».⁹⁸

Кроме того, опекун также несет ответственность за любой ущерб, причиненный подопечным. Статья 1188 Гражданского кодекса КНР предусматривает, что «если недееспособное лицо или лицо с ограниченной гражданской дееспособностью причиняет ущерб другому лицу, ответственность за правонарушение несет опекун. Если опекун добросовестно выполнял свои обязанности по опеке, его деликтная ответственность может быть смягчена».⁹⁹ Обязанность опекуна возместить вред, причиненный кому-либо его подопечным, не ограничивается размером имущества несовершеннолетнего. Гражданский кодекс устанавливает, что в случае причинения имущественного вреда недееспособным или ограниченно дееспособным лицом другому лицу расходы на возмещение вреда осуществляются за счет его имущества, но при его недостаточности возмещение вреда осуществляется за счет имущества опекуна.

⁹⁷ 中华人民共和国民法典：附司法解释,2023 年 12 月版,北京,中国法制出版社,第 8 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.8. (на кит.яз.)

⁹⁸ 中华人民共和国民法典：附司法解释,2023 年 12 月版,北京,中国法制出版社,第 7 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.7. (на кит.яз.)

⁹⁹ 中华人民共和国民法典：附司法解释,2023 年 12 月版,北京,中国法制出版社,第 188 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.188. (на кит.яз.)

Важно подчеркнуть, что эта ответственность не прекращается, когда опекун передает опекунские обязанности кому-то другому. Так, статья 1189 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «Если лицо, не обладающее гражданской дееспособностью или ограниченной гражданской дееспособностью, причиняет вред другому лицу, а опекун возлагает свои опекунские обязанности на другое лицо, опекун принимает на себя деликтную ответственность, а если виновато доверенное лицо, то оно несет соответствующую ответственность».¹⁰⁰

Обратимся к имущественным правам подопечного.

Помимо защиты личности подопечного, законодательство также должно надлежащим образом защищать имущественные интересы подопечного. В настоящее время статья 35 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики предусматривает, что «опекун выполняет обязательства по опеке, руководствуясь принципом наибольшей пользы для подопечного. Опекун распоряжается имуществом подопечного только в целях обеспечения его интересов».¹⁰¹

Имущественные права детей - очень важный правовой аспект. В эпоху плановой экономики в КНР защите имущественных прав несовершеннолетних не уделялось должного внимания из-за того, что право несовершеннолетних на собственность в целом не было концептуализировано и осмыслено. В судебной практике было много случаев, когда опекуны присваивали имущество своих подопечных, однако можно заметить, что и по сей день положения Гражданского кодекса на этот счёт носят довольно общий характер и лишены конкретики. Юрист и исследователь Ян Лисинь считает, что отсутствие конкретных положений законодательства об обязанностях опекуна в отношении имущества опекаемого создало возможность для посягательств на имущество подопечных со стороны их опекунов. Это связано с тем, что в Китае нет перечня имущества, защита которого оговаривается в начале опеки, так же как нет положения о том, что опекун при

¹⁰⁰ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 188 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.188. (на кит.яз.)

¹⁰¹ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 11 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.11. (на кит.яз.)

прекращении опеки должен передать это имущество опекаемому, новому опекуну или наследникам опекаемого.¹⁰² По мнению Дун Сиюаня, обязанности опекунов должны быть расширены и включать в себя обязанность по составлению описи имущества, банковских счетов подопечного, а также предоставление этой описи для проверки и отчетности соответствующим органам власти, чтобы обеспечить сохранность имущества несовершеннолетних.¹⁰³

Мы считаем, что в настоящее время в Китае обязательства опекуна в основном сосредоточены на защите личности, что не соответствует тенденции развития социалистической рыночной экономики и не способствует защите прав детей в новую эпоху. Обязанностью опекуна является опека не только по отношению к личности, но и по отношению к имуществу детей, поэтому необходимо добавить в перечень обязанностей опекуна обязательство по составлению описи имущества. Это поможет определить имущество несовершеннолетних, уточнить полномочия опекуна, регламентировать передачу имущества в случае прекращения опеки. Необходимо контролировать поведение опекунов по отношению к имуществу их подопечных, что позволит лучше защитить имущественные права несовершеннолетних детей.

¹⁰² 杨立新：《民法总则》制定与我国监护制度之完善// 法学家,2016年第1期,第98页 Ян Лисинь. Формулирование общих принципов гражданского права и совершенствование китайской системы опеки // Юрист. – 2016. – № 1. – С. 98. (на кит.яз.)

¹⁰³ 董思远：《未成年人监护制度研究》，北京：中国人民公安大学出版社,2019年版,第278页 Дун Сиюань. Исследование системы опеки над несовершеннолетними. Пекин: Издательство Китайского народного университета общественной безопасности, 2019. С. 278. (на кит.яз.)

2.3. Прекращение опеки над детьми, оставшимися без попечения родителей в КНР

В Китае Гражданский кодекс является основным документом, регламентирующим прекращение опеки. Так, статья 39 Гражданского кодекса гласит: «Опека прекращается при наступлении любого из следующих обстоятельств:

- (1) Подопечный обретает или восстанавливает полную дееспособность в отношении гражданского поведения.
- (2) Опекун становится неспособным к опеке.
- (3) Подопечный или опекун умирает.
- (4) Существует решение народного суда о прекращении опекунских отношений».

Указанные здесь обстоятельства можно отнести к двум типам.¹⁰⁴

Первый связан с изменением статуса подопечного: достижением им 18 лет, или с достижением 16 лет при условии способности использовать собственный труд в качестве основного источника дохода; или, наконец, смертью подопечного.

Второй тип обстоятельств говорит об изменениях в статусе опекуна. Опека прекращается в данном случае в связи с утратой опекуном возможности осуществлять опеку или с его смертью.

Наконец, в заключительном пункте предусмотрены иные обстоятельства, при которых народный суд может вынести решение о прекращении опекунских отношений. Однако, Гражданский кодекс Китая предусматривает только возможность «отстранения опекуна от исполнения своих обязанностей», но не предусматривает «освобождение от исполнения своих обязанностей по их просьбе».

¹⁰⁴ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 12 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.12. (на кит.яз.)

В реальной жизни часто встречаются случаи, когда человек теряет способность быть опекуном из-за преклонного возраста, ухудшения здоровья или финансовых трудностей. Однако китайское законодательство не дает опекуну права сложить свои полномочия по собственной инициативе и таким образом прекратить отношения опеки. Соответственно, качество опеки над несовершеннолетним может пострадать, если такой опекун продолжает выполнять свои обязанности.

Что касается права опекуна на прекращение своих полномочий, Лян Хуэйсинь считает, что опекуну должно быть предоставлено такое право при наступлении следующих обстоятельств:

- (1) Опекун достиг возраста 65 лет;
- (2) Опекун не может выполнять свои обязанности по опеке из-за болезни или инвалидности;
- (3) Место жительства опекуна находится далеко от местонахождения опекаемого лица, что затрудняет опекунство;
- (4) Другие причины, затрудняющие опекунство.

При этом в любом из случаев народный суд должен назначить нового опекуна.¹⁰⁵

Полагаем, что необходимо внести изменения в законодательство с тем, чтобы опекуны могли в случае изменения жизненных обстоятельств самостоятельно обращаться в Министерство гражданской администрации для прекращения опекунских отношений и выбора более подходящего опекуна, что повысит качество опеки и будет благом для самого опекаемого лица. При необходимости опекуну должно быть предоставлено право самостоятельно подавать иск о

¹⁰⁵ 梁慧星：《中国民法典草案建议稿附理由·亲属编》，北京：法律出版社，2013 年版，第 397-404 页 Лян Хуэйсинь.

Предлагаемый проект Гражданского кодекса Китая с обоснованиями. Пекин: Юридическая пресса, 2013. С. 397-404 (статьи 1903, 1905-1907). (на кит.яз.)

прекращении опекунства в местный народный суд и представлять соответствующие доказательства необходимости прекращения опеки.

Статья 39 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики, посвященная последствиям прекращения опеки, гласит: «Если после прекращения опеки подопечный все еще нуждается в опеке, в соответствии с законом для него определяется другой опекун».¹⁰⁶ Однако нам представляется, что это положение слишком общее и не затрагивает тему ответственности опекуна направленную на защиту личных и имущественных прав подопечного. При прекращении опеки со стороны прежнего опекуна, помимо необходимости определения нового опекуна, возникают вопросы, связанные с имуществом несовершеннолетнего. Например, представление и проверка описей и счетов имущества, публичное раскрытие счетов по управлению имуществом, передача прав опекуна по делам, где подопечный является владельцем имущества или капитала.

Обратим внимание на ещё одно нововведение. Статья 36 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «Народный суд по заявлению соответствующего лица или организации должен аннулировать статус опекуна, принять необходимые меры по временной опеке и назначить другого опекуна в соответствии с законом и исходя из принципа наибольшей пользы для подопечного, если опекун подпадает под одно из следующих обстоятельств:

(1) Совершение им любых действий, наносящих серьезный вред физическому и психическому здоровью подопечного;

(2) Небрежное исполнение обязанностей по опеке или неспособность исполнять обязанности по опеке при отказе передать все обязательства по опеке или их часть другому лицу, что причиняет страдания подопечному».¹⁰⁷

Долгое время в Китае не было соответствующих нормативных актов, и только в 2017 году в новой редакции Общего свода принципов гражданского права

¹⁰⁶ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 12 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Китайское юридическое издательство С. 12 (на кит.яз.)

¹⁰⁷ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 11 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.11. (на кит.яз.)

(ныне уже утратившего силу) система дисквалификации, или аннулирования статуса опекуна (disqualify the guardian) была оформлена на законодательном уровне.

Но и до этого понятие аннулирования статуса (дисквалификации) опекуна уже существовало, но на уровне судебной практики. Так, в «Заключениях по ряду вопросов, связанных с ущемлением опекуном прав и интересов несовершеннолетних», ¹⁰⁸ изданных в 2014 году, указано следующее. «При совершении опекуном одного из следующих действий, народные суды могут вынести решение об аннулировании статуса опекуна:

(1) Нанесение серьезного вреда физическому и психическому здоровью несовершеннолетних путем сексуального и любого другого насилия, оставления в опасности, жестокого обращения.

(2) Оставление несовершеннолетних без присмотра, что подвергает их угрозе смерти или серьезных травм; отсутствие изменений в этой ситуации после получения разъяснений.

(3) Отказ опекуна выполнять свои обязанности в течение шести месяцев или более, в результате чего несовершеннолетние становятся бездомными, обездоленными, неимущими.

(4) Неспособность надлежащим образом выполнять обязанности опекуна из-за пагубных привычек, таких как прием наркотиков, зависимость от азартных игр, длительный алкоголизм; также неспособность выполнять обязанности опекуна из-за отбывания наказания и других причин, при отказе частично или полностью возложить обязанности опекуна на других, из-за чего несовершеннолетние находятся в бедственном положении или опасности.

¹⁰⁸最高人民法院、最高人民检察院、公安部、民政部关于依法解决监护人侵害未成年人权益若干问题的意见 Мнения Верховного народного суда, Верховной народной прокуратуры, Министерства общественной безопасности и Министерства гражданской администрации о правовом решении ряда вопросов, связанных с ущемлением опекуном прав и интересов несовершеннолетних. (на кит.яз.) [Электронный ресурс] <http://gongbao.court.gov.cn/Details/85cd1da7e8dac1f4743c27e654a330.html?sw> (дата обращения: 14.05.2024)

(5) Принуждение несовершеннолетних к попрошайничеству или использование их для попрошайничества, что серьезно влияет на нормальную жизнь и обучение несовершеннолетних; отказ исправить ситуацию после того, как органы общественной безопасности, учреждения по оказанию помощи и защите несовершеннолетних и другие ведомства более трех раз подвергли действия опекуна критике и провели с ним разъяснительную работу.

(6) Подстрекательство несовершеннолетних к преступлениям и использование несовершеннолетних для совершения преступлений.

(7) Другие действия, серьёзно нарушающие законные права и интересы несовершеннолетних.

Как видно, основания для отмены опеки, предусмотренные в документе, связаны с причинением вреда личности и здоровью подопечного или даже с угрозами для его жизни.

На наш взгляд, дисквалификация опекуна (аннулирование статуса опекуна) - это самое суровое наказание за неисполнение опекуном своих обязанностей или совершение действий, нарушающих права и интересы несовершеннолетних, и оно должно использоваться лишь в оговоренных случаях, поскольку оно приводит к полному разрыву отношений между опекуном и подопечным.

Следовательно, опекунство не должно отменяться, если поведение опекуна может измениться в лучшую сторону после менее суровых мер воздействия, таких как разъяснительные беседы или штрафы. Только когда поведение опекуна причиняет серьезный физический или моральный вред несовершеннолетнему и когда угроза, исходящая от опекуна, не может быть предотвращена другими способами, опекун должен быть дисквалифицирован. Такой подход, на наш взгляд, в большей степени соответствует принципу соразмерности в гражданском праве.

Интересно, что в части оснований, по которым можно дисквалифицировать опекуна, действующее законодательство предусматривает только личные, но не имущественные вопросы. Однако мы исходим из того, что содержание опеки

включает в себя как личные, так и имущественные права и интересы подопечного, в таком случае соответствующее нарушение имущественных прав и интересов несовершеннолетних также должно быть основанием дисквалификации опекуна (с целью всесторонней защиты прав и интересов подопечного). На наш взгляд, в законе должно быть предусмотрено положение, по которому, если опекун не способен или отказывается отстаивать имущественные права подопечного, он может быть лишен права управлять имуществом несовершеннолетнего и обязан передать его в ведение сельского комитета (комитета городских жителей) или Министерства гражданской администрации по месту жительства несовершеннолетнего.

Если ситуация представляет серьезную опасность для подопечного, то статус опекуна может быть аннулирован (дисквалификация опекуна), что повлечет за собой прекращение любых отношений (как имущественных, так и неимущественных) между подопечным и опекуном.

Дела по заявлениям об аннулировании статуса опекуна должны рассматриваться народными судами низового уровня по месту жительства несовершеннолетних, по месту жительства опекунов или по месту совершения правонарушения.

В настоящее время дела о прекращении опекунства относятся к категории семейных дел и находятся в ведении Судебной коллегии по семейным делам Народного суда, которая рассматривает дела о лишении опекунства в особом порядке, установленном Гражданским процессуальным законодательством. Рассмотрение такого дела должно быть завершено в течение одного месяца. Если особые обстоятельства требуют продления срока, то оно утверждается председателем суда. В целях защиты интересов несовершеннолетних народные суды не взимают судебные расходы при рассмотрении дел о прекращении опеки.

В статье 36 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики определен круг лиц, которые могут обратиться в народный суд с просьбой

дисквалифицировать опекуна (аннулировать его статус). В частности, к ним относятся: любое другое лицо, имеющее законное право на опекунство; комитет городских жителей; комитет сельских жителей; школа; медицинское учреждение; федерация женщин; федерация инвалидов; организация по защите несовершеннолетних; организация по работе с пожилыми людьми; отдел гражданской администрации. При этом отдел гражданской администрации подаёт заявление об отмене опекунства в народный суд только в случае, если остальные указанные выше лица и организации своевременно этого не сделали.¹⁰⁹

Однако мы считаем, что такая схема не является продуманной, поскольку на больницы и школы в этом случае ложится большая нагрузка, тогда как у них не хватает ресурсов, чтобы заниматься подачей заявлений. Хотя они и обладают определённой информацией о состоянии своих подопечных, но они не имеют возможности своевременно выявлять ненадлежащие качества опекуна и ущерб, который он причиняет опекаемому. С другой стороны, у их сотрудников нет достаточных профессиональных качеств для ведения судебных процессов, они могут указать лишь на сам факт ненадлежащего опекунства.

В соответствии со статьей 30 «Мнений о рассмотрении действий опекунов, направленных против прав и интересов несовершеннолетних», принятых в 2014 году, «в случаях возбуждения в отношении опекунов уголовных дел за совершение противоправных действий народные прокуратуры письменно уведомляют несовершеннолетних и их временных опекунов о праве ходатайствовать об аннулировании статуса (дисквалификации) такого опекуна». Если соответствующие организации и лица не предъявляют иски, то прокуратура письменно предлагает местным отделам гражданской администрации или

¹⁰⁹ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 11 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.11. (на кит.яз.)

учреждениям по защите несовершеннолетних обратиться в народные суды с заявлением об аннулировании статуса опекуна.¹¹⁰

Тем не менее, на наш взгляд, выглядит нелогичной ситуация, при которой право возбуждать судебные дела предоставлено некоторым социальным институтам, в то время как Народная прокуратура, как орган правового надзора Китая, имеет право лишь давать рекомендации, но не возбуждать дела непосредственно в народных судах. Мы считаем, что прокуратура должна быть наделена правом инициировать в суде процедуру аннулирования статуса опекуна, прежде всего, в силу наличия у нее широких возможностей по расследованию и сбору доказательств необходимости применения такой меры. Обращение в суд с иском об аннулировании статуса опекуна предполагает не только возбуждение дела, но и последующие трудоемкие процедуры, такие как сбор и предоставление доказательств, допросы, прения сторон, и именно прокуратура способна профессионально заниматься этими аспектами.

Ли Ся считает, что, поскольку прокуратура имеет возможность осуществлять уголовное преследование, собирать доказательства и допрашивать свидетелей и даже имеет отдел по делам несовершеннолетних в Шанхае, Гуанчжоу и других регионах, нет необходимости участия других ведомств (Министерства гражданской администрации и т.д.) в инициировании дел по аннулированию статуса опекуна в судах.¹¹¹ Дело в том, что в настоящее время заявителем по большинству дел об отмене опеки над несовершеннолетними выступает в суде Министерство гражданской администрации, однако оно, как правило, обращается в суд только после получения рекомендации прокуратуры. Поэтому исключение

¹¹⁰ 最高人民法院、最高人民检察院、公安部、民政部关于依法解决监护人侵害未成年人权益若干问题的意见 Мнения Верховного народного суда, Верховной народной прокуратуры, Министерства общественной безопасности и Министерства гражданской администрации о правовом решении ряда вопросов, связанных с ущемлением опекуном прав и интересов несовершеннолетних. (на кит.яз.) [Электронный ресурс] <http://gongbao.court.gov.cn/Details/85cd1da7e8dac1f4743c27e654a330.html?sw> (дата обращения: 14.05.2024)

¹¹¹ 李霞、陈迪：《民法总则（草案）》第 34、35 条评析——监护执行人的撤销与恢复 // 安徽大学学报（哲学社会科学版）, 2016 年第 6 期, 第 112 页 Ли Ся, Чэнь Ди. Комментарий к статьям 34 и 35 проекта Общегражданского кодекса – Отмена и восстановление опекунского исполнителя // Журнал Аньхойского университета (Серия «Философия и социальные науки»). – 2016. – № 6. – С. 112. (на кит.яз.)

прокуратуры из процесса рассмотрения таких дел является необоснованным. Как было указано выше, мы предлагаем наделить прокуратуру правом напрямую обращаться в суд с заявлением об отмене опеки, а также законодательно закрепить обязательность участия прокурора при рассмотрении такого рода дел в суде. Это позволит избежать нерационального использования судебных ресурсов и в большей мере защитить законные права и интересы несовершеннолетних.

В китайской практике, когда суд принимает решение о прекращении опекунских отношений с опекаемым и аннулировании статуса (дисквалификации) опекуна, судебное решение имеет силу только для несовершеннолетнего, указанного в заявлении. С одной стороны, в таком подходе нет ничего плохого. Однако законодательство должно учитывать и другие случаи, которые могут произойти в будущем, если опекуном будет выступать тот же человек. Защита несовершеннолетних предполагает не только наказание и возмещение ущерба в том или ином случае, но также и профилактику.¹¹² Надо помнить, что негативные черты характера человека (бывшего опекуна) вряд ли исчезнут, поэтому мы считаем, что отмена опеки должна распространяться и на других детей, чьим опекуном являлся этот человек, а не только на одного конкретного ребенка, по отношению к которому опекун вёл себя неприемлемо.

На наш взгляд, при внедрении такого подхода нужно исходить из серьезности поведения опекуна и непрерывности этого поведения. Если опекун совершил тяжкие преступления, такие как сексуальное насилие, жестокое обращение, или у него есть вредные привычки (алкоголизм, наркомания, зависимость от азартных или компьютерных игр), то, как только его или ее поведение будет признано соответствующим требованиям для отмены опеки в отношении конкретного ребенка, отмена должна быть распространена и на *всех* иных подопечных, то есть на несовершеннолетних братьев и сестер жертвы. Это позволит не только принять

¹¹² 金眉：未成年人父母的监护人资格撤销制度比较研究 // 南京大学学报(哲学·人文科学·社会科学), 2016 年第 6 期, 第 71 页
Цзинь Мэй. Сравнительное исследование системы лишения опекунства родителей несовершеннолетних // Журнал Нанкинского университета (философия – гуманитарные науки – общественные науки). 2016. № 6. С. 71 (на кит.яз.)

меры в отношении опекуна, но и обеспечить предварительную защиту и профилактику для других несовершеннолетних, которые могут стать его жертвами, а также сэкономить судебные ресурсы и повысить эффективность правосудия.

Что касается устройства детей, опека, по отношению к которым была прекращена, то после отмены предыдущей опеки народный суд должен организовать для них необходимую временную опеку (ст.36 ГК КНР).¹¹³ Министерство гражданской администрации является главным органом, обеспечивающим организацию временной опеки. Когда решение Народного суда вступает в силу, Министерство гражданской администрации должно передать ребенка, которому ещё не определен новый опекун, под временную опеку. Однако действующие правовые нормы носят общий характер и не содержат положений о том, каким образом местные органы Министерства гражданской администрации должны осуществлять временную опеку, как подать заявление, как его активировать, какие подтверждающие документы необходимо предоставить, каков максимальный срок временной опеки, её содержание и критерии оценки, и наконец, как в дальнейшем организуется устройство опекаемого.

Поэтому мы считаем, что, во-первых, в целях усиления защиты прав и интересов детей необходимо рассмотреть возможность применения режима временной опеки уже на начальном этапе процедуры дисквалификации (аннулирования статуса) опекуна, а не после вступления решения суда в силу. Во-вторых, можно предусмотреть максимальный срок временной опеки (например, один год).

Затронем тему процедуры установления временной опеки. Мы считаем, что суд должен быть наделен полномочиями по инициированию временной опеки, по собственной инициативе обращаясь в Министерство гражданской администрации с предоставлением ему возможности участвовать в процессе, учитывая, что эта

¹¹³ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 11 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.11. (на кит.яз.)

опека ограничена во времени и чем быстрее будут решаться вопросы, с ней связанные, тем лучше для опекаемого.

Учитывая исключительный и неотложный характер временной опеки, в ситуациях, когда возникает реальная угроза жизни или здоровью ребёнка, необходимо предоставить Министерству гражданской администрации полномочия на экстренное изъятие ребёнка и его временное устройство до вынесения соответствующего судебного решения.

В настоящее время Министерство гражданской администрации отвечает за временную опеку над несовершеннолетними, взаимодействуя с ними через Агентства по спасению несовершеннолетних. Агентства по спасению несовершеннолетних, в свою очередь, могут использовать приемные семьи, школы-интернаты и другие возможности для временного размещения несовершеннолетних, исходя из пожеланий несовершеннолетних и из того, какой способ окажется наиболее благоприятным для их физического и ментального здоровья.

На наш взгляд, при временной опеке важно не только удовлетворение основных потребностей несовершеннолетнего, но и наличие конкретного человека, отвечающего за его жизнь и учебу. Это поможет в дальнейшем не допустить причинения вреда ребенку. Также важно обращать внимание на когнитивные способности и психологическое состояние несовершеннолетнего и, опираясь на силы социальных работников, медицинских и иных учреждений, организовывать для подопечного бесплатные психологические консультации (при необходимости) и в целом содействовать его всестороннему развитию.

Ввиду временного характера опеки Министерства гражданской администрации, народный суд, по завершении рассмотрения дела назначает нового опекуна, руководствуясь принципом наибольшего благоприятствования опекаемому лицу. Выбор опекуна в этом случае особенно важен, поскольку ранее несовершеннолетний в течение длительного времени находился под ненадлежащей

опекой и, вероятно, испытывал физические или эмоциональные страдания. Гражданский кодекс КНР определяет круг лиц, имеющих право выступать в качестве опекунов, но не определяет условия назначения нового опекуна после отмены опеки. Этот вопрос требует рассмотрения.

По нашему мнению, новый опекун должен не только обеспечивать здоровое развитие несовершеннолетнего, но и заботиться о его психологическом состоянии и помогать ему преодолевать негативные последствия предыдущей опеки. Поэтому полагаем, что в Гражданский кодекс КНР необходимо включить следующие положения.

Во-первых, должны быть оговорены условия, при которых физическое лицо может выступать в качестве нового опекуна. Лица, выступающие в качестве опекунов, должны представить доказательства своей способности действовать в качестве опекунов. Кандидатуры опекунов должны быть рассмотрены с учетом следующих аспектов: их физическое состояние, семейное положение, образование, финансовый доход, наличие судимости и другие аспекты, имеющие отношение к выполнению обязанностей опекуна. Решение о новом опекуне должно приниматься на основании согласия обеих сторон, с учетом пожеланий потенциального опекуна и воли самого несовершеннолетнего. Во-вторых, для нового опекуна должен устанавливаться испытательный срок.

Контролирующие органы должны наблюдать за новыми опекунскими отношениями и оценивать их в течение определенного периода времени, чтобы не допустить повторного невыполнения новым опекуном своих обязанностей. Нам представляется правильной ситуация, когда суд после назначения опекуна может установить для него испытательный срок (период проверки) от шести месяцев до одного года, наблюдение и оценку в этот период должен проводить специальный инспектор по опеке. Далее, по истечении этого срока результаты оценки надзорного органа и пожелания сторон объединяются, чтобы определить, прошел

ли опекун проверку. При отрицательном заключении надзорного органа суд должен выбрать другого опекуна для несовершеннолетнего.

В то же время китайское законодательство предусматривает, что если нет человека или другой организации, подходящей для выполнения функций опекуна, то опекуном выступает детский дом при Министерстве гражданской администрации. Детские дома могут передавать несовершеннолетних на усыновление через год после отмены предыдущей опеки народным судом. Министерство гражданской администрации должно включить несовершеннолетних, подвергшихся жестокому обращению со стороны опекунов, в число лиц, имеющих право на получение социальной помощи. Однако мы считаем, что воспитание в детских домах - крайняя мера, и что гораздо более уместно, если дети будут жить в приёмных семьях, что позволит обеспечить их здоровое развитие.

ГЛАВА 3. ИНЫЕ ФОРМЫ УСТРОЙСТВА ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ В КНР

3.1. Правовая природа усыновления в КНР

В Китае усыновление выступает одним из основных способов устройства детей, оставшихся без попечения родителей, а его регламентация занимает важное место в китайском семейном законодательстве. Социальная необходимость усыновления подтверждается на протяжении всей истории, в патриархальном древнекитайском обществе усыновление было важным элементом в системе ритуалов и законов, восходящих еще к доциньскому Китаю (до 221 года до н.э.) и развивалось постепенно, в контексте необходимости совершать жертвоприношения предкам. Смерть не воспринималась как конечная точка бытия человека, древние верили, что после смерти люди превращаются в призраков (духов) и хотя телесная жизнь человека заканчивается, его дух по-прежнему хочет есть и пить. Соответственно, потомки, продолжающие жить в мире людей, должны отдавать дань уважения умершему, регулярно принося жертвы и совершая обряды. Если души предков будут «закреплены» за потомками из поколения в поколение, то предки смогут благословить потомков и позволить роду продолжаться, что являлось требованием патриархальной ритуальной системы.

Древнекитайский мудрец Мэн-Цзы (Менций) сказал: «Есть три вида сыновней неблагодарности, тяжелейшая из которых – отсутствие детей». Это означает, что если в семье нет потомства, то умершим предкам нельзя будет приносить жертвы, их духи лишатся «питания» и не смогут защитить свою собственную семью. Поэтому отсутствие детей считалось проявлением

неблагодарности. Поскольку жертвоприношения могли совершать только потомки рода, то, когда в семье не было потомства мужского пола, неизбежным становилось усыновление.

Помимо необходимости поклонения предкам, усыновление в древнем Китае часто имело и другие причины. Во-первых, для продолжения рода, поскольку первоначальной целью усыновления было обеспечение продолжения рода через формирование родственных отношений. Во-вторых, для того чтобы унаследовать некий титул или звание, поскольку наследование титула означало сохранение власти. Древние титулы могли быть унаследованы только по мужской линии, соответственно, при отсутствии сына в семье наследование титула становилось возможным только через усыновление. Во времена династии Хань (200 г. до н.э.) существовало правило, согласно которому чиновники, не имеющие наследников, могли наследовать титулы посредством усыновления.¹¹⁴ Наконец, усыновление имело также экономический смысл, давая возможность сохранить семейное имущество (через наследование). Поскольку в древние времена женщины после вступления в брак считались членами семьи мужа, они уже не имели права наследовать имущество своих родителей. Если в семье не было сына, имущество конфисковалось правительством. Чтобы избежать потери имущества, необходимо было усыновить ребенка, который мог выступать в роли законного наследника имущества.

Основным принципом усыновления в древнем Китае было то, что дети с разными фамилиями (принадлежавшие к разным кланам, родам) не могли быть усыновлены. Свод законов «Сун Синьтун» империи Сун (960-1279 гг.) содержал следующее положение: «Если вы усыновите мальчика с другой фамилией, то будете заключены в тюрьму на один год и избиты 50 раз».¹¹⁵ Древние китайцы верили, что духи предков не принимают пищу от неродственных потомков, что это

¹¹⁴ : [宋]范晔：《后汉书》，北京：中华书局，1999 年版，第 664 页 范滂 传。Книга поздней династии Хань. Пекин: государственная книжная компания КНР, 1999. С.664 (на кит.яз.)

¹¹⁵ 薛梅卿：《宋刑统》，北京：法律出版社，1999 年版，第 368 页 薛 梅 卿 传。Уголовный устав Сун. Пекин: Юридическое издательство, 1999.С 368 (на кит.яз.)

может разгневать их. Кроме того, древние китайцы верили, что «если это не моя семья, ее душа должна быть другой».¹¹⁶ Поскольку эта тема была связана с сакральной сферой, существовали чёткие правила. Наследниками могли быть только люди из одной большой семьи (клана, рода).¹¹⁷ В целях наследования приёмными детьми могли быть только мальчики.

Усыновление совершенствовалось на протяжении всего существования древнего Китая и к началу правления династии Тан (618 год) в Китае уже существовала весьма прогрессивная правовая система. В XII томе «Свода законов династии Тан» содержится множество положений об усыновлении. Свод законов Тан, ставший вершиной феодальной правовой системы древнего Китая, содержал подробные положения об установлении отношений усыновления, видах усыновления и его процедуре.

В «Своде законов династии Тан» не содержится строгих правил в отношении усыновителей. В нем говорится только о том, что семья без детей может усыновить ребенка. При этом нужно отметить, что в то время не шла речь об усыновлении именно детей, оставшихся без попечения. Усыновлялся чаще всего просто ребёнок, родившийся в другой семье, принадлежащей к тому же клану, что и семья потенциального опекуна. «Требование, чтобы усыновленный принадлежал к той же фамилии и имел возраст, близкий к возрасту собственных детей усыновителя, фактически ограничивало круг возможных усыновляемых и их возраст, кроме того, усыновленный и усыновитель должны были принадлежать к одному социальному слою, что запрещало межклассовое усыновление»¹¹⁸.

¹¹⁶ 葛剑雄、周筱赞：《历史学是什么》，北京：北京大学出版社，2002 年版，第 105 页 Гэ Цзяньсюнь, Чжоу Сяюнь.

Что такое история? Пекин: Издательство Пекинского университета, 2015. С.105. (на кит.яз.)

¹¹⁷ 蒋冀：《左传》，长沙：岳麓书社，1988 年版，第 325 页 Цзян Цзи. Чанша: Книги Юэлу, 1988. С.325. (на кит.яз.)

¹¹⁸ [唐]长孙无忌、李绩：《唐律疏议》上海：上海古籍出版社，2013 年版，第 191 页 Чансунь Уцзи, Ли Цзи. Комментарий к законам династии Тан. Шанхай: Шанхайское издательство древних книг, 2013. – С191. (на кит.яз.)

Действительно, во времена династии Тан существовали различные социальные слои знати и простолюдинов и было запрещено нарушать иерархический порядок, как путем межклассовых браков, так и через усыновление детей, принадлежащих к другому социальному слою. Нарушители этих правил подвергались соответствующему наказанию. Помимо этого, усыновляемый не мог быть единственным ребенком в своей собственной семье.

Таким образом, усыновление при династии Тан происходило внутри клана, интересы клана имели приоритет и главной целью было продолжение рода. При этом учитывались и интересы семьи, где родился усыновляемый, и если ребёнок (сын) был в ней единственным, то он не мог быть усыновлён, потому как практика разрыва одной семьи для сохранения наследования в другой, противоречащая человеческим приличиям, была отменена еще при династии Цзинь (266-420 гг. н.э.)

Что касается формальностей усыновления то, поскольку усыновление подразумевало наследование имущества и титулов и было связано с интересами других членов того же клана, то во избежание ненужных споров, в древности усыновление проводилось в присутствии старейшин (главных лиц) клана, с проведением необходимых церемоний и заключением договора, который назывался «Документ об усыновлении». В нём должны были прописываться причины усыновления, а также права и обязанности усыновленного. «Документ об усыновлении» вступал в силу после того, как получал единогласное одобрение старейшин - наиболее уважаемых членов клана.

Усыновление создавало искусственные кровные отношения, при которых усыновлённый наделялся теми же правами, что и кровный родственник. Закон династии Тан предусматривал, что усыновленные и кровные дети имеют одинаковые права и обязанности, такие как право наследования титула, обязанность поддерживать пожилых людей и т.д. С целью защиты интересов всех сторон договора, особенно кровных родственников, отношения усыновления в эту эпоху не могли быть расторгнуты по желанию, что часто указывалось в договоре.

Наказание за произвольное прекращение отношений усыновления было достаточно суровым. Закон Тан гласил: после установления отношений усыновления усыновленный ребенок не должен без причины покидать усыновителей, иначе усыновитель будет наказан тюремным заключением сроком на два года.¹¹⁹

Такая практика усыновления сохранялась в традиционном китайском обществе очень долго, почти до конца правления династии Цин. Однако в начале XX века цинское правительство задалось целью разработать новый гражданский кодекс и наняло для этого японского юриста Йошимасу Мацуоку, который прибыл в Китай в 1906 году.

Проект Гражданского кодекса Цин, разработанный Йошимасой, стал первым современным гражданским кодексом в Китае. Работа над ним заняла четыре года и была завершена в 1910 году. Проект был составлен по образцу гражданского кодекса Германии и состоял из пяти разделов («Общие положения», «Долги», «Имущественные права», «Родственники» и «Наследство»), включавших 37 глав и 1596 статей. Главы предусматривали как порядок усыновления, так и имущественные аспекты, а также правила прекращения отношений усыновления. При этом европейское влияние затронуло прежде всего форму, но не содержание. В содержательном плане китайская традиционная система усыновления была в целом сохранена, хотя в новом кодексе начала использоваться современная на тот момент юридическая терминология, принятая в странах Европы. Но, по существу, как и прежде, самое большое значение придавалось по-прежнему интересам семьи и предписания по поводу усыновления, в целом унаследовали китайские феодальные традиции.

В 1911 году в Китае закончилась почти тысячелетняя история феодального общества и была основана первая Китайская Республика. Национальное

¹¹⁹ [唐]长孙无忌、李绩:《唐律疏议》上海:上海古籍出版社,2013年版,第151页 Чансунь Уцзи, Ли Цзи. Комментарий к законам династии Тан. Шанхай: Шанхайское издательство древних книг, 2013. – С151. (на кит.яз.)

правительство Нанкина начало пересматривать прежнее законодательство. В 1931 году был принят Гражданский кодекс Китайской Республики, который также состоял из пяти разделов. Названия разделов совпадали с разделами Гражданского кодекса империи Цин: «Общие положения», «Долги», «Имущественные права», «Родственники» и «Наследство». Вопросы, непосредственно относящиеся к системе усыновления, были рассмотрены в 12 статьях «Закона о родственниках» и двух статьях «Закона о наследстве». В частности, предъявлялись следующие требования к усыновителям и усыновляемым:

(1) Требования к усыновителям. Усыновитель должен быть не моложе 15 лет (статья 1075). Для усыновления ребенка одним из супругов требуется согласие второго супруга (статья 1076).

(2) Требования к усыновляемому лицу. Усыновляемый не может быть усыновлен двумя семьями одновременно (статья 1077). В случае усыновления супругом, требуется согласие другого супруга (статья 1078).

По поводу процедуры усыновления в кодексе сообщалось: «Усыновление ребенка оформляется в письменной форме, за исключением случаев, когда ребенок воспитывается у усыновителя с детства (статья 1081), (статья 1081).

Что касается отношений усыновления и их прекращения, кодекс устанавливал: «Отношения между усыновленным ребенком и его усыновителями такие же, как и между законными (кровными) детьми и их родителем, если иное не предусмотрено законом» (статья 1079); «Усыновленный ребенок принимает фамилию усыновителя» (статья 1080). Прекращение усыновления также должно было оформляться в письменной форме.

Таким образом, мы видим, что в Китайской Республике были окончательно отменены положения древнего закона о родовом наследовании, а усыновленные дети получали такой же правовой статус, как и родные дети усыновителя, в соответствии с действовавшими на тот момент правовыми нормами западного законодательства. Это отменяло традиционное наследование статуса,

ориентированное на мужчин и защищало права женщин, предоставив мужчинам и женщинам одинаковые права и обязанности. Правовая система также предусматривала равенство между мужчинами и женщинами в праве стать усыновителями, но из-за влияния феодальных традиций в то время это равенство не могло ещё быть реализовано на практике. Однако, принятие Национальным правительством новой системы усыновления было прогрессивным явлением и соответствовало мировым тенденциям в развитии законодательства, всё больше направленного на защиту интересов детей. Гражданский кодекс, принятый в 1931 году, действовал в Китае в течение многих лет, а на Тайване (Китайская республика) он не утратил силу до сих пор.

Создание Китайской Народной Республики в 1949 году привело к качественным изменениям в правовой системе в отношении усыновления несовершеннолетних. Традиционная система китайского права была полностью упразднена и была разработана новая система усыновления несовершеннолетних. Закон о браке КНР, принятый в 1950 году по примеру Советского Союза, четко определял, что усыновленные и родные дети имеют равное положение в обществе, что было важным для обеспечения законных прав и интересов приёмных детей. В Законе о браке, вступившем в силу в 1981 году, говорится, что «государство защищает законные отношения по усыновлению», закон прямо предусматривает, что права и обязанности биологических родителей ребенка прекращаются с установлением отношений усыновления. Однако, нормы, относящиеся к таким вопросам, как условия усыновления, процедура установления и завершения отношений усыновления, являются слишком общими и недостаточно детализированными.

Существует ряд вопросов, которые объективно вызывают дискуссии в теории семейного права, в частности вопрос об определении понятия усыновления. Рассмотрим некоторые точки зрения.

По мнению Ян Давэня, «усыновление - это гражданско-правовой акт, посредством которого гражданин (физическое лицо) усыновляет чужого ребенка как своего собственного. Отношения усыновления, то есть отношения между родителями и детьми, являющимися искусственными кровными родственниками, возникают на основании правовых последствий акта усыновления».¹²⁰

Исследователь Ши Шанггуань также трактует усыновление как «гражданско-правовой акт, связывающий усыновителя и усыновленного с целью создания родительских отношений по отношению к усыновленному».¹²¹

Согласно мнения Чэнь Вэй, усыновление - это гражданско-правовой акт, в результате которого гражданин на законных основаниях усыновляет чужого ребенка как своего собственного, тем самым устанавливаются искусственные отношения между усыновителем и усыновленным.¹²²

По мнению Ван Хун, «усыновление - это социальный институт, позволяющий ребенку обрести новую семью или родственные связи. Благодаря этому институту усыновленный формирует отношения «ребенок-родитель» с новой семьей, что эквивалентно кровному родству, в то время как его отношения с первоначальной семьей полностью или частично прекращаются».¹²³ Цзян Синьмяо утверждает, что усыновление - это сложный процесс, находящийся под воздействием конкретной политической и социальной среды и развивающийся в рамках той или иной социальной и правовой системы. Усыновление следует рассматривать комплексно, в том числе такие его аспекты, как условия, при

¹²⁰ 杨大文：《亲属法》，北京：法律出版社，1997 年版，第 276 页 Ян Давэнь. Родительское право. Пекин: Юридическое издательство, 1997. С.276.(на кит.яз.)

¹²¹ 史尚宽：《亲属法论》，北京：中国政法大学出版社，2000 年版，第 522 页 Ши Шанггуань. Теория семейного права. Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 2000. С. 522. (на кит.яз.)

¹²² 陈苇、朱凡：《婚姻家庭继承法学》，北京：中国政法大学出版社，2022 年版，第 174 页 Чэнь Вэй. Брак и семейное наследственное право. Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права. 2011. С. 174. (на кит.яз.)

¹²³ 王洪：《婚姻家庭法》，北京：法律出版社，2003 年版，第 264 页 Ван Хун. Брак и семейное право. Пекин: Юридическая пресса, 2003. С. 264. (на кит.яз.)

которых возможно усыновление, взаимоотношения при усыновлении и саму систему усыновления.¹²⁴

В Оксфордском юридическом словаре усыновление определяется как «акт, посредством которого человек принимает в свою семью в качестве законного ребенка человека, который не является его биологическим потомком».¹²⁵

Видно, что разные ученые по-разному понимают и определяют усыновление, однако так или иначе эти определения охватывают основное содержание этого понятия. Значение понятия «усыновление» содержит различные коннотации и включает в себя не только процедуру и сам акт усыновления, но и правоотношения, возникающие между усыновителем и усыновленным.

Таким образом, под усыновлением в китайском праве необходимо понимать принятие чужого ребенка в качестве своего законного ребенка в установленном законом порядке и создание искусственного кровного родства с усыновленным ребенком, чей правовой статус при этом равен статусу кровного родственника. В результате акта усыновления между усыновителем и усыновленным возникают правоотношения. Соответственно, сторонами отношений усыновления являются усыновитель и усыновленный.

Процесс усыновления - один из важнейших элементов семейных отношений, существующий и как для формирования гармонии в семье, так и для стабильного и здорового развития общества в целом. Надежная и чёткая процедура усыновления позволяет сделать сам процесс усыновления более стабильным и эффективным и в то же время, по словам Ван Гей, она «помогает реализовать гуманистическую задачу закона».¹²⁶

¹²⁴ 蒋新苗:《收养法比较研究》,北京:北京大学出版社,2005年版,第26页 Цзян Синьмяо. Сравнительное исследование законодательства об усыновлении. Пекин: Издательство Пекинского университета, 2005 г. С. 26. (на кит.яз.)

¹²⁵ 戴维.沃克:《牛津法律大辞典》,北京:光明日报出版社,1988年版,第23页 Дэвид М. Уокер. Оксфордский юридический словарь. Пекин: Гуанмин Дейли, 1988. С.23. (на кит.яз.)

¹²⁶ 王歌雅:中国区际收养立法的历时性审视 // 环球法律评论,2003年第1期,第97页 Ван Гей. Исторический обзор китайского законодательства о межрегиональном усыновлении // Глобальный юридический обзор. – 2003. – № 1. – С.97. (на кит.яз.)

Надо заметить, что не только понятие, но и цели и ценности усыновления также являются предметом споров в китайском научном сообществе. Мы считаем безусловным тот факт, что дети являются независимыми субъектами права и, что они обладают независимым человеческим достоинством и исходя из этого, их правовой статус должен полностью соблюдаться. Это особенно важно для Китайской Республики.

Дело в том, что, как уже указывалось, в древнем Китае практиковалась система усыновления, ориентированная на «интересы семьи» и пренебрегающая защитой интересов самого ребенка и эта идея до сих пор имеет определенное влияние в китайском обществе. Однако основное предназначение института усыновления заключается в обеспечении защиты прав и интересов детей, оставшихся без родительского попечения. Семья играет ключевую роль в полноценном и гармоничном развитии ребёнка, а механизм усыновления — важный правовой инструмент, позволяющий таким детям обрести заботу и любовь. Дети в целом нуждаются в защите, но особенно это касается сирот и брошенных детей — именно они являются особенно уязвимыми и чаще всего сталкиваются с нарушением своих прав.

При решении вопросов, связанных с защитой детей, все социальные институты, включая учреждения социального обеспечения, а также законодательные, судебные и административные органы государства, должны действовать, исходя прежде всего из интересов ребенка, из цели наиболее полного их соблюдения.

Статья 3 Конвенции ООН о правах ребенка устанавливает, что «во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению

интересов ребенка».¹²⁷ Принцип наилучшего обеспечения интересов ребенка стал одним из основополагающих принципов семейного права в государствах-участниках Конвенции о правах ребенка, и наша страна, подписавшая Конвенцию в 1990 году, также обязуется всегда исходить из этого принципа.

Статья 1104 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики закрепляет положение, в соответствии с которым «усыновление должно следовать принципу наилучшего обеспечения интересов усыновляемого и защищать законные права и интересы усыновителя и усыновляемого. Запрещается покупать или продавать несовершеннолетнего под прикрытием усыновления».¹²⁸ Защищая отношения усыновления во всей их полноте, этот принцип также означает защиту более слабой стороны (усыновляемого). В случае возникновения конфликта между интересами усыновителя и усыновляемого, усыновление происходит в соответствии с принципом наибольшего благоприятствования усыновляемому. Считаем, что это соответствует идее максимального обеспечения интересов ребенка, закрепленной в Конвенции о правах ребенка и нашедшей отражение в положениях статьи 2 Закона об усыновлении 1998 года, которая гласит: «Усыновление должно создавать благоприятные условия для воспитания и развития усыновленного несовершеннолетнего».

Принцип наибольшего благоприятствования усыновляемому отражен в Гражданском кодексе Китая в части, касающейся условий оформления и прекращения отношений усыновления. Сюэ Нинлань считает, что принцип наибольшего благоприятствования усыновляемому является не только основополагающим для защиты прав несовершеннолетних, но и подчеркивает особые характеристики системы усыновления.¹²⁹

¹²⁷ 中华人民共和国宪法, 中国法制出版社 2023 年 3 月版, 第 3 页 Конституция Китайской Народной Республики, Китайское юридическое издательство, март 2023 года, С. 3. (на кит.яз.)

¹²⁸ 中华人民共和国民法典: 附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 175 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.175. (на кит.яз.)

¹²⁹ 薛宁兰、谢鸿飞: 《民法典: 评注婚姻家庭编》, 北京: 中国法制出版社, 2020 年版, 第 297 页 Сюэ Нинлань, Се Хунфэй. Заметки о браке и семье в Гражданском кодексе. Пекин: Китайское юридическое издательство, 2020. С.297. (на кит.яз.)

В статье 4 «Мер по оценке усыновления (для пробного применения)»¹³⁰ до 2020 года, изданных Министерством гражданской администрации Китая, говорится, что оценка усыновления должна проводиться в соответствии с принципом максимального обеспечения интересов усыновляемого, что кандидаты на роль усыновителей должны оцениваться независимо, объективно и беспристрастно, а личные данные сторон должны быть защищены в соответствии с законом. Принцип максимального обеспечения интересов усыновляемого также проявляется в оценке и проверке того, готов ли усыновитель обеспечить безопасную среду для здорового развития усыновляемого ребенка и могут ли быть удовлетворены потребности этого ребенка.

Что касается правовой сущности усыновления, то в китайских юридических кругах существует общее мнение, что родительские отношения и отношения усыновления имеют разную природу. Китайские ученые называют усыновление «искусственным кровным родством», а в юридической среде преобладает мнение, что под усыновлением понимается гражданско-правовой акт усыновления чужого ребенка как своего собственного. Усыновление, как установленная законом процедура, создает отношения между усыновителем и усыновленным, у которых изначально не было детско-родительских отношений. Согласно Дай Яньхуэй и Дай Дунсянь, «усыновители усыновляют чужих детей как своих собственных и юридически эти дети считаются их детьми; то есть у них нет прямого кровного родства с усыновляемыми, но после прохождения процедуры усыновления они становятся биологическими родственниками».¹³¹ Статья 1105 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики предусматривает, что «усыновление должно быть зарегистрировано в отделе гражданской администрации народного правительства на уровне уезда или выше. Отношения усыновления

¹³⁰ 收养评估办法（试行） 措施 по оценке усыновления (для пробного применения) . (на кит.яз.) [Электронный ресурс]
URL:https://www.gov.cn/zhengce/zhengceku/2021-01/01/content_5576084.html (дата обращения: 14.05.2024)

¹³¹ 戴炎辉、戴东雄：《中国亲属法》，台北：国立台湾大学法学院出版社，1986 年版，第 323 页 戴 Яньхуэй, Дай Дунсянь. Дай Дунсянь. Китайское семейное право. Тайбэй: Издательство юридического факультета Национального тайваньского университета, 1986. С. 323.(на кит.яз.)

устанавливаются с даты их регистрации». ¹³² В отличие от биологического родительства, которое возникает в силу рождения ребёнка, усыновление представляет собой юридически оформленные отношения, возникающие на основании соответствующей процедуры, направленной на наилучшую защиту интересов ребёнка. С момента установления усыновления прекращаются все правовые связи между ребёнком и его биологическими родителями и родственниками.

Кроме того, поскольку усыновление оформляется в соответствии с законом, при наличии определённых оснований оно может быть прекращено по решению суда. Это отличает его от биологического родительства, которое по своей природе не может быть аннулировано. В статье 1116 Гражданского кодекса КНР отмечено: «Если стороны договорились о прекращении отношений усыновления, они должны зарегистрировать этот факт (прекращение этих отношений) в отделе гражданской администрации».

Полагаем, что после прекращения отношений усыновления права и обязанности между усыновителем и усыновленным аннулируются, тогда как естественное кровное родство восстанавливается по факту рождения ребенка.

Законом установлено, что усыновление не может происходить между физическими лицами, состоящими в кровном родстве по прямой линии. Однако в целом отношения усыновления могут возникать между родственниками. Например, дядя может усыновить своего племянника, так что в результате усыновления между дядей и племянником возникают отношения прямого кровного родства, то есть отношения «родитель-ребенок».

В том, что касается отношений между усыновленным и естественными родителями, в мировой практике существует два варианта: либо такие отношения в той или иной степени сохраняются, либо они прекращаются полностью.

¹³² 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 175 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.175. (на кит.яз.)

Соответственно, можно выделить два основных вида усыновления: полное усыновление (full adoption) и простое усыновление (simple adoption). Полное усыновление означает, что в тот момент, когда усыновитель и усыновляемый устанавливают отношения усыновления, все права и обязанности между усыновляемым и его биологическими родителями и близкими родственниками прекращаются. Остаются только искусственные кровные отношения между усыновителем и усыновленным. В Китае принята модель полного усыновления. Статья 1111 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики гласит: «Со дня установления отношений усыновления к усыновителям и усыновленным применяются положения, регулирующие отношения между родителями и детьми, установленные настоящим Кодексом; к отношениям усыновленных детей и близких родственников усыновителей применяются положения, регулирующие отношения между детьми и близкими родственниками их родителей, установленные настоящим Кодексом».

Права и обязанности между усыновленным ребенком и его биологическими родителями и другими близкими родственниками аннулируются с момента установления отношений усыновления».¹³³

Таким образом усыновленный ребенок больше не имеет никаких *юридических* прав и обязанностей по отношению к своим естественным родителям. Однако естественные *кровные* отношения между усыновленным и его биологическими родителями и другими родственниками не могут быть отменены после усыновления. В связи с этим предлагается признать возможность сохранения юридической связи с близкими родственниками (некоторыми из них), если это отвечает интересам ребенка, и, если об этом просят близкие родственники. Кроме того, мы исходим из того, что усыновление в китайском праве носит частноправовой характер, т.е. усыновление - это договор, заключаемый сторонами. Стороны вправе прийти к соглашению по вопросу усыновления. Китайская система

¹³³ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 177 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.177. (на кит.яз.)

усыновления всё ещё находится под влиянием традиционного мышления. До 1990-х годов усыновление всегда регулировалось народными обычаями, без каких-либо формальных требований. Закон об усыновлении, принятый в 1991 году (ныне уже отмененный), предусматривал, что стороны усыновления выражают свои намерения путем заключения между ними письменного соглашения (нотариального заверенного), что усыновление осуществляется с соблюдением всех необходимых формальных элементов. При этом сторонам предлагалось самостоятельно принимать решения о форме, в которой должно происходить усыновление, что отражало принцип автономии в частном праве.

В настоящее время в статье 1105 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики установлено: «Если стороны, состоящие в отношениях усыновления, желают заключить соглашение об усыновлении, они могут подписать такое соглашение. Если стороны или одна из сторон, участвующих в усыновлении, требуют, чтобы усыновление было нотариально удостоверено, нотариальное удостоверение должно быть произведено соответствующим образом».¹³⁴

Однако, для того чтобы лучше защитить права и интересы детей, оставшихся без попечения родителей и предотвратить злоупотребление частным правом, Китай решил привлечь государственную власть к процессу усыновления, осуществляя надзор за отношениями усыновления через Министерство гражданской администрации. В настоящее время тенденции развития нормативных актов, связанных с усыновлением, в различных странах показывают, что «в международном законодательстве об усыновлении все большее внимание уделяется понятию государственного надзора».¹³⁵ При этом, по нашему мнению, самое главное при таком надзоре - руководствоваться принципом максимального обеспечения интересов ребенка.

¹³⁴ 中华人民共和国民法典：附司法解释, 2023 年 12 月版, 北京, 中国法制出版社, 第 175 页 Гражданский кодекс Китайской Народной Республики: с судебным толкованием декабрь 2023 г. Пекин: Китайское юридическое издательство. С.175. (на кит.яз.)

¹³⁵ 蒋新苗、余国华：国际收养法走势的回顾与展望 // 中国法学, 2001 年第 1 期, 第 175 页 Цзян Синьмяо, Шэ Гоуа. Обзор и перспектива тенденций в международном праве усыновления. Китайский юридический журнал. 2001. № 1. С. 175. (на кит.яз.)

Учитывая изложенное, усыновление в контексте китайского частного права следует рассматривать как юридический акт частноправового характера, осуществляемый под контролем государства. Отношения, возникающие в результате усыновления, можно интерпретировать как искусственно созданные кровные узы между усыновителем и усыновлённым, аналогичные родственным связям между биологическими родителями и детьми. Такие отношения могут возникнуть исключительно в рамках установленной законом процедуры, в отличие от естественных родственных связей, возникающих при рождении. При этом после оформления отношений усыновления утрачивают силу все прежние права и обязанности между усыновлённым и его биологическими родителями и близкими родственниками.

3.2. Особенности института приемной семьи в КНР

Приёмная семья, или патронатное воспитание - форма устройства детей, которая уже долгое время существует в Китае. После основания Китайской Народной Республики первым городом, где начало развиваться воспитание в приемных семьях, стал Датун в провинции Шаньси.¹³⁶ В то время детские дома размещали детей в семьях, живущих по соседству (так называемые «деревни нянь») и опека в приёмных семьях начала постепенно вытеснять институциональную опеку (проживание в детских домах).

¹³⁶ 刘汉山：家庭寄养是孤残儿童的最佳养育模式——大同 54 年孤儿家庭寄养实践的启示 // 社会福利, 2003 年第 10 期, 第 26 页
Лю Ханьшань. Приемные семьи – лучший способ воспитания детей-сирот и инвалидов – выводы из 54-летней практики патронатного воспитания в Датуне // Социальное обеспечение. – 2003. – № 10. – С. 26. (на кит.яз.)

¹³⁶ 王玥：《我想有个家：中国家庭寄养青少年和他们的寄养家庭》，重庆：重庆大学出版社，2015 年版，第 31-32 页 Ван Юэ. Мне нужен дом: дети, воспитывающиеся в китайских приемных семьях, и их приемные родители. Чунцин: Издательство Чунцинского университета, 2015. С 31-32. (на кит.яз.)

Следующим стал опыт города Наньчан. Чтобы уменьшить количество сирот и брошенных детей, там в 1973 году начали развивать практику приемных семей: местный детский дом передавал детей на воспитание в семьи в сельской местности. В обоих городах детские дома распределяли детей в сельские семьи, живущие поблизости от учреждений, чтобы справиться с «хронической нехваткой средств».¹³⁷ В то время помещение в приемную семью имело целью, прежде всего, облегчить нагрузку на учреждения социального обеспечения и ещё не было регламентировано законодательством.

В 1980-1990-е годы в Китае была создана социалистическая рыночная экономика, расширилась интеграция КНР в международное сообщество. В конце 1996 года стала все более ощутимой нехватка мест и персонала в детских домах Пекина, что побудило учреждения обратиться к опыту приемных семей за рубежом и запустить пилотную программу помещения в приемные семьи, живущие в сельской части пекинского района Дасин. Уже в январе 1997 года эта программа была распространена на весь город. В то время в качестве приемных семей выступали, прежде всего, семьи, живущие в сельской местности, поскольку в них были женщины, способные проводить время с приемными детьми, кроме того, у них имелось более просторное жилье. Ещё одним фактором стала более низкая стоимость труда и воспитания детей в сельской местности. В сентябре 1998 года Шанхайский муниципальный институт социального обеспечения детей (SMCWI) совместно с частной благотворительной организацией Care for Children (Великобритания) запустили китайско-британскую программу сотрудничества в области воспитания в приемных семьях¹³⁸ и Китай начал изучать опыт развития патронатного воспитания в Великобритании. В 2000 году Министерство гражданской администрации Китая издало «Мнение об ускорении работы по

¹³⁸ 潘清.英国友人帮助上海开展“孤儿家庭寄养” // 人民日报海外版,2000 年第 9 期 Пань Цин. Британские друзья помогают Шанхаю открыть программу в области воспитания в приемных семьях // Народная газета. 9 сентября 2000. (на кит.яз.): http://news.china.com.cn/txt/2019-05/27/content_74827394.htm (дата обращения: 13.07.2024)

социальному обеспечению», в котором приемные семьи были признаны одним из способов социальной поддержки детей. После этого патронатное воспитание стало развиваться во всех регионах страны. Практика воспитания в приемных семьях получила широкое распространение в Китае и Министерство гражданской администрации активно популяризирует ее. По состоянию на 2019 год в стране насчитывался 6 991 ребенок, получавший воспитание в приемных семьях.¹³⁹

Обратимся к содержанию понятия «приемная семья». В Рекомендациях по альтернативным способам опеки над детьми, выпущенных ООН (Guidelines for the Alternative Care of Children) даётся следующее определение приемной семьи: это альтернативная модель воспитания при которой компетентные органы передают ребенка на попечение проверенной и контролируемой семье, не являющейся биологической семьей ребенка.¹⁴⁰

Ученые материкового Китая пока не пришли к единому мнению о содержании понятия «приемная семья». Так, Цзян Синьмяо считает, что «приемная семья, или патронатное воспитание – это способ, с помощью которого родители поручают другим людям (часто родственникам и друзьям) воспитывать своих детей от их имени, при этом между доверенным лицом и воспитываемым ребенком не возникает отношений «родитель-ребенок», которые являлись бы разновидностью кровного родства. Между ребенком и его биологическими родителями, напротив, сохраняются детско-родительские отношения, подразумевающие соответствующие права и обязанности. Родители отдают ребенка в приемную семью, как правило, в тех случаях, когда сами не могут воспитывать детей по причинам, связанным с работой или жизненными обстоятельствами. Тогда они вынуждены поручать воспитание детей от своего

¹³⁹ 中国网：全国家庭寄养儿童 6991 人,家庭申请寄养儿童需要满足哪些条件? Китай Онлайн. 6991 ребенок в приемных семьях по всей стране. Каким требованиям должны соответствовать приемные семьи, чтобы подать заявку? (на кит.яз.) Оригинальный текст доступен на официальном сайте по адресу: URL:<https://digitallibrary.un.org/record/673583> (дата обращения: 13.05.2024)

¹⁴⁰ Руководящие принципы альтернативного ухода за детьми: резолюция, принятая Генеральной Ассамблеей (на англ.яз.) Оригинальный текст: Guidelines for the Alternative Care of Children: resolution adopted by the General Assembly[Электронный ресурс] URL:<https://digitallibrary.un.org/record/673583>(дата обращения: 13.06.2024)

имени другим лицам, например родственникам и друзьям».¹⁴¹ Своё определение даёт Ченг Хайцзюнь: «Воспитание в приёмной семье - это вариант воспитания ребенка, при котором его биологическая семья не может заботиться о нем в течение определенного периода времени, при этом ребенок не хочет или не может быть усыновлен».¹⁴² При этом возраст ребенка не оговаривается.

Согласно определению статьи 2 «Мер по координации деятельности приёмных семей», приёмная семья представляет собой форму воспитания, при которой дети, находящиеся под опекой Министерства гражданской администрации, передаются на воспитание в соответствующие семьи на основании прохождения установленной нормативной процедуры.

Мы считаем, что приемные семьи, это модель альтернативного семейного воспитания, которая носит временный характер. Она не должна функционировать как постоянная форма воспитания, являясь, скорее, переходной формой, за которой следует или возвращение ребенка в родную семью или усыновление его новой постоянной семьёй. Однако, приемные семьи, как и другие варианты опеки и попечительства, являются частью системы социального обеспечения детей, и у государства есть обязательства, связанные с приемными семьями.

В Китае за устройство на воспитание в приемные семьи отвечают детские дома, находящиеся в ведении региональных отделов гражданской администрации (на уровне уезда и выше). Так, детские дома подписывают с родителями из предполагаемой приемной семьи договор об устройстве ребенка на воспитание, при этом будущие приемные родители, в соответствии с Мерами по координации деятельности приемных семей, должны пройти следующие процедуры для принятия ребенка на воспитание:

¹⁴¹ 中国网：全国家庭寄养儿童 6991 人,家庭申请寄养儿童需要满足哪些条件? Цзян Синьмяо. Сравнительное исследование законодательств об усыновлении. Пекин: Издательство Пекинского университета, 2005. С. 26-27. (на кит.яз.) Оригинальный текст: 蒋新苗：《收养法比较研究》，北京：北京大学出版社,2005 年版,第 26-27 页

¹⁴² 成海军：从中外儿童福利院舍照顾的比较与变化看我国儿童福利的发展方向 // 社会福利 2003 年第 10 期, 第 58 页 Ченг Хайцзюнь. Тенденции развития китайского социального обеспечения детей на основе сравнения и изменения институционального ухода за детьми в Китае и за рубежом // 84. // Социальное обеспечение. 2003. № 10. С. 58. (на кит.яз.).

(i) Подача заявления. Приемные семьи должны подать письменное заявление в детский дом, предоставив копию свидетельства о браке, удостоверения личности (паспорта), сведения о финансовом доходе и жилищных условиях семьи, состоянии здоровья членов семьи и другие подтверждающие документы.

(ii) Оценка. Детский дом организует обследование семьи, подавшей заявление, по месту её жительства - либо силами своих сотрудников, либо обращаясь к сторонней профессиональной организации, например, агентству по оказанию услуг в области социальной работы. В ходе обследования проверяется, есть ли у семьи условия для патронатного воспитания и возможность воспитывать ребенка, также изучается ее район проживания, социальные связи, проверяется отсутствие судимостей, окружение семьи и другие обстоятельства. По результатам обследования оформляется заключение.

(iii) Проверка. Детский дом должен проверить семью-заявителя на основании результатов оценки и сообщить о своем решении в отделение Министерства гражданской администрации (отдел гражданской администрации) для инициирования процедуры устройства ребенка в приемную семью.

(iv) Обучение. Детский дом должен организовать обучение для основного воспитателя из приемной семьи.

(v) Заключение договора. Руководство детского дома подписывает договор о патронатном воспитании с основным воспитателем из приемной семьи. В нем четко определены срок патронатного воспитания, права и обязанности обеих сторон, имя и необходимые данные основного воспитателя, период интеграции патронатной семьи, ответственность за нарушение договора и другие положения.¹⁴³

Здесь необходимо дать пояснение о том, что в применяемой современной терминологии *приемная семья* и *патронатное воспитание* не содержит четкого разграничения. Данные термины используются как синонимы. Договор о

¹⁴³ 中华人民共和国民政部令第 54 号家庭寄养管理办法 Указ № 54 Министерства гражданской администрации Китайской Народной Республики «Меры по координации деятельности приемных семей» (на кит.яз.) Оригинальный текст: [Электронный ресурс] URL: https://www.gov.cn/gongbao/content/2014/content_2792649.htm (дата обращения: 13.02.2024).

патронатном воспитании (воспитании в приёмной семье) приобретает юридическую силу с момента его подписания обеими сторонами. Особенности приёмной семьи как формы устройства детей, лишённых родительского попечения, определяют её правовую природу и позволяют отличать её от таких форм, как усыновление и опека (попечительство).

Необходимым условием начала патронатного воспитания является заключение соответствующего договора, который служит правовой основой для формирования отношений между приёмной семьёй и ребёнком. Такой договор заключается между детским домом и кандидатом в приёмные родители после проведения соответствующей проверки и оценки условий будущей приёмной семьи. Основной целью договора является юридическое закрепление взаимных прав, обязанностей и ответственности сторон.

В настоящее время в китайской юриспруденции существуют две различные точки зрения на договоры о патронатном воспитании. Первая точка зрения состоит в том, что детский дом и приемная семья являются равными субъектами гражданского права в процессе ведения переговоров. Подписание договора о патронатном воспитании является, таким образом, гражданско-правовым актом. Детские дома защищают права детей, оставшихся без попечения родителей и в целях обеспечения лучших условий жизни этих детей заключают договор поручения на основе равенства и доброй воли двух сторон, поручая приемным родителям заботу о детях. Ответственность сторон при этом регулируется Гражданским кодексом Китайской Народной Республики.

Согласно другой точке зрения, договор о патронатном воспитании должен рассматриваться как трудовой договор, а устройство детей в приемные семьи является частью деятельности детских домов. Приемные родители сначала проходят обучение в детских домах, а затем берут ребенка на воспитание, облегчая работу детских домов, а последние, в свою очередь, выплачивают таким родителям соответствующее вознаграждение. Исходя из этой точки зрения, между

приемными родителями и детским домом существуют трудовые отношения и они должны регулироваться трудовым законодательством Китайской Народной Республики.

Мы придерживаемся первой точки зрения, полагая, что договоры о патронатном воспитании в Китае являются гражданско-правовыми договорами (договорами поручения). Отношения между детским домом и приемными родителями по сути являются отношениями доверенного лица и доверителя, что подтверждается соответствующими обязательствами, прописанными в договорах.

Далее мы подробно остановимся на одном примере, показывающем сложности, которые могут возникать в отношениях между детским домом и приемными родителями из-за различной трактовки договора о патронатном воспитании.

Основные участники ситуации - Го Цзин, которая проживала в городе Чанчунь (провинция Цзилинь) и являлась приемным родителем и Чжао Яцин, бывший законным представителем и директором Чанчуньского института социального обеспечения детей (далее - Детский дом).

Го Цзин подала иск к Детскому дому в народный суд провинции Цзилинь, а затем, не удовлетворившись его решением, обратилась в Высший народный суд провинции Цзилинь с просьбой о повторном рассмотрении ее дела. Она утверждала следующее.

1. Суды первой и второй инстанции неправильно установили факты. Между Го Цзином и Детским домом существовали трудовые отношения. В мае 2005 она взяла на воспитание приемных детей из Детского дома. Вся ее работа осуществлялась в порядке, установленном руководством Детского дома. Из банковской выписки, предоставленной Го Цзин, следует, что детский дом выплачивал ей заработную плату. В суде первой инстанции Детский дом признал, что часть этой зарплаты составляла собственно оплата труда Го Цзин, а часть - расходы на проживание детей, оставшихся без попечения родителей. Суд первой

и второй инстанции признал, что имела место ошибка в ее вознаграждении. В соответствии со сферой деятельности Детского дома, зарегистрированной в Управлении по регистрации предприятий города Чанчунь, работа Го Цзин в качестве приёмного родителя являлась важной частью деятельности Детского дома. В соответствии со статьей 1 Циркуляра № 12 по вопросам установления трудовых отношений, изданного Министерством труда и социальных отношений (2005), необходимо считать, что между Го Цзин и Детским домом существовали трудовые отношения.

2. Суд второй инстанции неправильно истолковал содержание статьи 2 вышеупомянутого Циркуляра. Согласно правилам, ответственность за подтверждение наличия соответствующих документов, предусмотренных статьей 2, должна лежать на работодателе, однако Детский дом не представил необходимых доказательств. Исходя из этого, суд второй инстанции счел доказательства неверными, а факты - неясными, что привело к вынесению ошибочного судебного решения.

3. Суды первой и второй инстанции указали, что в соответствии с подписанным двумя сторонами «Договором о поручении на патронатное воспитание ребенка-сироты» между Го Цзин и Детским домом возникли правоотношения по договору поручения, что является очевидной ошибкой. В данном случае обе стороны в соответствии с «Мерами по координации деятельности приемных семей» и подписанному Договору о патронатном воспитании, поручили Го Цзин заниматься работой по воспитанию детей, оставшихся без попечения родителей. Однако только на основании слова «поручили» нельзя считать упомянутые отношения договорными правовыми отношениями поручения, вместо этого они должны быть квалифицированы как трудовые отношения.

Исходя из вышесказанного, Го Цзин просила:

1. Отменить решения первой и второй инстанций в соответствии с законом.

2. Рассмотреть отношения между Го Цзин и Детским домом с мая 2005 года по сентябрь 2021 года как трудовые отношения в соответствии с законом.

3. Возложить на Детский дом расходы по проведению первого, второго и повторного судебных разбирательств.

Детский дом, в свою очередь, утверждал, что Го Цзин как приемный родитель должна была выполнять на дому порученную ей работу по уходу за детьми-сиротами, находящимися под опекой Детского дома и отвечать за сопровождение детей в школу и обратно, как это делал бы родитель, и что Го Цзин, как приемный родитель, установила с Детским домом правовые отношения поручения, а не трудовые отношения. Руководство Детского дома выдвигало следующие аргументы.

1. Статья 2 «Мер по координации деятельности приемных семей» гласит: «Патронажное воспитание, о котором идет речь в этом документе, означает способ ухода, при котором дети, находящиеся под опекой департамента по гражданским делам, передаются на воспитание в соответствующие приёмные семьи после прохождения установленной процедуры». Детский дом передает детей на попечение приемных родителей, и правовые отношения, установленные между двумя сторонами, являются поручительскими, а процедура установления и расторжения отношений патронажного воспитания, предусмотренные «Мерами», полностью отличается от процедуры установления и расторжения трудовых отношений.

2. Го Цзин и Детский дом подписали «Договор поручения на патронажное воспитание детей-сирот», из названия которого ясно, что обе стороны установили правовые отношения поручения и в договоре ни разу не упоминалось, что речь шла об установлении трудовых отношений.

3. С 2008 года Детский дом неоднократно подписывал с Го Цзин Соглашения о патронатном воспитании детей, оставшихся без попечения родителей, выплачивая ей вознаграждение в зависимости от количества детей и от времени, которое Го Цзин тратила на уход за ними, что полностью отличалось от трудоустройства, при котором подписывается постоянный трудовой договор и устанавливается размер фиксированной ежемесячной заработной платы.

4. Го Цзин и Детский дом не связаны административными отношениями. Го Цзин не обязана следовать правилам и нормам Детского дома, когда она ухаживает за детьми-сиротами дома, а обучение, которое проходила Го Цзин и навыки, которыми она должна была овладеть, чтобы осуществлять уход за детьми, предусмотрены «Соглашением о патронатном воспитании детей, оставшихся без попечения родителей», что не предполагает использование Го Цзин как трудовой единицы.

5. Участие Го Цзин как приемного родителя в уходе за детьми-инвалидами само по себе имело определенное субсидирование, а в «Соглашении о патронатном воспитании детей, оставшихся без попечения родителей» четко указано, что расходы, оплачиваемые Го Цзин, в основном идут на питание детей, карманные деньги, одежду и другие расходы, а не на оплату труда Го Цзин. Высший народный суд провинции Цзилинь установил, что в данном случае Го Цзин и Детский дом заключили ряд договоров о патронатном воспитании семей с детьми, оставшимися без попечения родителей, в которых четко оговаривалось, что правовые отношения между двумя сторонами являются отношениями поручительства. Го Цзин не возражала против подписания договора о патронатном воспитании, а также против своих прав и обязанностей, установленных в этом договоре. Две стороны состояли в отношениях доверительного поручительства. Таким образом, утверждение Го Цзин о наличии трудовых отношений между ней и Детским домом не имеет под собой правовой основы, а ее ходатайство о повторном рассмотрении дела не соответствует

положениям статьи 207 Гражданского кодекса Китайской Народной Республики. Поэтому было принято решение отклонить ходатайство Го Цзин о повторном рассмотрении дела.¹⁴⁴

Приведенный пример показывает, что в трактовке патроната (воспитания в приёмной семье) могут быть сложности, которые иногда приходится прояснять через суд. Отношения между приёмным родителем и Детским домом могут быть рассмотрены и как трудовые отношения и как отношения поручительства, вследствие чего возникают спорные случаи, подобные тому, который был приведен выше.

Вторым принципиальным отличием китайского института приёмной семьи является сохранение за ребёнком прежнего правового статуса подопечного. В соответствии с положениями «Мер по координации деятельности приёмных семей», сироты в возрасте до 18 лет, находящиеся под опекой Министерства гражданской администрации уездного уровня и выше, а также брошенные младенцы и дети, чьих биологических родителей невозможно найти, сохраняют прежний юридический статус даже в период пребывания в приёмной семье. Право опеки над такими детьми со стороны Министерства гражданской администрации продолжает сохраняться.

Это отличает воспитание в приемной семье от усыновления, при котором устанавливаются искусственные родственные отношения между усыновителем и ребенком, что влечет изменение статуса: усыновитель становится новым опекуном ребенка и принимает на себя все обязанности по опеке и содержанию. Патронатное воспитание, в свою очередь, представляет собой лишь делегирование опекунских обязанностей, а не изменение статуса, так как опекуном ребенка по-прежнему является местное отделение Министерства гражданской администрации (отдел по

¹⁴⁴ 郭晶、长春市儿童福利院劳动争议民事申请再审审查民事裁定书 (2023) 吉民申 320 号 Гражданское постановление о пересмотре гражданского дела по трудовому спору между Го Цзин и детским приютом города Чанчунь (2023) Ji Min Shen 320
Оригинальный текст:
URL: <https://wenshu.court.gov.cn/website/wenshu/181107ANFZ0BXS4/index.html?docId=9lmXbM9x89cTDRC4PLzY1XbAWUPEHT2c1xah/f8mwI1gaS/ersGFwpO3qNaLMqsJKmgxLptKQwi+Pe9EBaMibZ5C137xo1dwDaWbM/wvtGAn3mLoH8x0vOEz4yMtWWTe>
(дата обращения: 16.06.2024)

гражданским делам), которое сохраняет за собой основные опекунские обязанности. Приемная семья должна лишь выполнять обязанности, оговоренные в договоре о патронатном воспитании, то есть меняется лишь способ выполнения этих обязанностей. Министерство делегирует приемной семье лишь часть обязанностей по опеке, установленную договором.

Опека со стороны приемных родителей существенно отличается от опеки в обычном понимании этого слова. Отношения собственно опеки являются прочными и длительными, тогда как опека ребенка приемной семьей, установленная на основании договора, носит временный характер.

Опека может быть прекращена в любое время, если приемный ребенок подпадает под критерии для усыновления или же если приемная семья не выполняет обязанности опекуна, прописанные в договоре о патронатном воспитании.

Закон устанавливает ряд требований и условий, которым должны соответствовать семьи, чтобы получить возможность выступать в качестве приемных семей. Рассмотрим эти требования. Согласно статье 8 «Мер по координации деятельности приемных семей», приемная семья должна одновременно отвечать следующим требованиям:

(а) Постоянная регистрация домохозяйства и постоянное проживание в регионе нахождения детского дома. После принятия приёмных детей в семью жилая площадь на душу населения не должна быть ниже установленного в данном регионе минимального уровня.

(b) Стабильный доход, причем доход на душу населения каждого члена семьи должен быть на среднем уровне для данного населенного пункта или выше среднего уровня.

(с) Члены семьи не страдают инфекционными и психическими заболеваниями, а также другими болезнями, препятствующими воспитанию и развитию приемных детей.

(d) Члены семьи не имеют судимостей, вредных привычек, у них гармоничные отношения с соседями.

(e) Приемные родители старше 30 лет, но моложе 65 лет, имеют хорошее здоровье, способности и опыт в уходе за детьми, а также уровень образования не ниже среднего.

Семьям, имеющим опыт социальной работы, медицинской реабилитации, высокий уровень культуры и образования, а также тем, кто добровольно и безвозмездно готов быть приемным родителем, отдается предпочтение. «Меры по координации деятельности приемных семей» также устанавливают количественные и возрастные ограничения в отношении детей, передаваемых в приёмную семью. В частности, не допускается воспитание более чем двух детей в одной приёмной семье, а также передача в приёмную семью детей младше шести лет. В случае, когда речь идёт о детях с ограниченными возможностями, приоритет отдаётся приёмным родителям, проживающим в населенных пунктах, где есть условия для надлежащего медицинского обслуживания, реабилитационных мероприятий, а также специальные учебные заведения для детей с особенностями.¹⁴⁵

Детский дом также проводит оценку кандидатов на роль приемных родителей. Согласно Стандартам оценки приемных семей, изданным Министерством гражданской администрации КНР, детские дома могут поручать проведение оценки квалифицированным агентствам по социальной работе и другим сторонним организациям, чтобы сделать оценку более независимой, профессиональной и авторитетной. Процедура оценки и ее результаты должны быть открытыми, справедливыми и беспристрастными. При проведении оценки должна быть создана специализированная группа оценивающих (не менее трех человек), состоящая из руководителя группы и её членов, общее число членов

¹⁴⁵ 中华人民共和国民政部令第 54 号家庭寄养管理办法 Указ № 54 Министерства гражданской администрации Китайской Народной Республики «Меры по координации деятельности приемных семей» (на кит.яз.) Оригинальный текст: [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/gongbao/content/2014/content_2792649.htm (дата обращения: 13.06.2024)

группы должно быть нечетным. Руководитель группы несет ответственность за её работу. До начала процедуры определения в приемную семью необходимо в полной мере ознакомиться с мнениями будущих приемных детей (если им уже исполнилось 8 лет и они обладают нормальными когнитивными способностями), чтобы обеспечить соблюдение их прав и интересов. Стандарты оценки приемной семьи также устанавливают пробный период (период адаптации) в приемной семье, который обычно составляет от 60 до 90 дней. По окончании этого периода на основании результатов оценки устанавливаются официальные патронатные отношения.

Как мы видим, требования, предъявляемые к кандидатам на получение статуса приёмных родителей, являются значительно более строгими по сравнению с условиями назначения опеки. Это обстоятельство подчёркивает специфику патронатного воспитания как формы устройства детей, отличающейся как от усыновления, так и от института опеки. Подобная нормативная дифференциация представляется обоснованной. С учётом высокой численности населения Китая, учреждения для детей, оставшихся без попечения родителей, нередко сталкиваются с кадровым дефицитом. С одной стороны, воспитание в приёмной семье способствует более благоприятному психоэмоциональному развитию ребёнка. С другой стороны, данная форма устройства частично снимает нагрузку с персонала детских учреждений. Тем не менее, чрезмерно завышенные требования к приёмным родителям могут усложнить процесс передачи ребёнка в семью, что, в свою очередь, затруднит реализацию права детей на надлежащую заботу и защиту.

Содержание прав и обязанностей приемной семьи по отношению к ребенку описывается в договоре о патронатном воспитании и включает в себя следующие условия:

(1) Требования к месту жительства. В договоре, как правило, указывается, что приемная семья должна иметь постоянное место жительства и хорошие условия для жизни.

(2) Обязанность обеспечивать уход за ребенком. Приемная семья должна обеспечить безопасный и полноценный ежедневный рацион приемного ребенка (питание) и уход за ним.

(3) Обязанность обеспечивать воспитание приемных детей. Приемная семья должна обеспечить приемному ребенку дошкольное образование и обязательное образование в соответствии с государственными стандартами. Приемная семья обязана поддерживать связь со школой и сотрудничать с ней в вопросах образования приемного ребенка.

(4) Обязанность по медицинскому обслуживанию и лечению приемных детей. Если приемный ребенок заболел в период патроната и должен быть госпитализирован, приемная семья несет ответственность за его отправку в больницу для лечения и за своевременное информирование органа социального обеспечения о сложившейся ситуации.

(5) Возможности для специального ухода за детьми с ограниченными возможностями. Приемным детям с ограниченными возможностями, такими как физические и ментальные расстройства (например, глухота и умственная отсталость), приемная семья обязана предоставлять реабилитационные услуги.

(6) Приемные дети не должны подвергаться насилию или дискриминации.

(7) Приемная семья должна нести определенные расходы на проживание детей. Например, в некоторых соглашениях оговаривается, что приемная семья берет на себя расходы приемного ребенка, кроме оплаты его обучения и книг в течение всего периода нахождения ребенка в приемной семье.

(8) Обязанность поддерживать связь с детским домом. В соответствии с требованиями организаций социального обеспечения, приемные семьи должны своевременно и подробно информировать организации социального обеспечения (детские дома) об условиях жизни, воспитании и об образовании приемных детей.

Можно указать на некоторые проблемы и недочеты, свойственные в настоящее время и как договорам о патронатном воспитании, так и нормативными

актам, на которые они опираются. Так, не существует четких положений об имуществе приемных детей. Статья 29 «Мер по координации деятельности приемных семей» гласит, что финансирование приемной семьи включает в себя субсидии на воспитание приемных детей, субсидии на оплату труда приемных семей и финансирование работы приемных семей.¹⁴⁶

Субсидии на воспитание приемных детей выделяются в соответствии с государственными нормами. Оплата труда приемных семей (патронатных воспитателей) также гарантируется местными органами власти. Однако нормативные акты в настоящее время предусматривают использование этих средств только на «расходы по содержанию приемного ребенка», при этом не оговаривается содержание и объем полномочий по управлению имуществом приемного ребенка. В результате приемная семья не имеет реальных полномочий по обеспечению имущественных интересов приемного ребенка. Если приемная семья начинает решать вопросы, связанные с управлением имущества ребенка, то это может трактоваться как злоупотребление обязанностями, а если не решает, то это может быть истолковано как пренебрежение ими.¹⁴⁷

Поэтому мы полагаем, что необходимо провести более детальную классификацию имущества детей, разграничив имущество фондов патронатного воспитания в зависимости от того, предназначено ли оно исключительно для жизни и воспитания приемного ребенка или для оплаты труда и поощрений приемной семьи. В первом случае оно должно быть признано *имуществом ребенка*, которым управляет приемная семья. Во втором - должно рассматриваться как имущество, принадлежащее приемной семье. При этом часть имущества, принадлежащая ребенку и находящаяся в ее ведении, должна контролироваться детским домом.

¹⁴⁶ 中华人民共和国民政部令第 54 号家庭寄养管理办法 Указ № 54 Министерства гражданской администрации Китайской Народной Республики «Меры по координации деятельности приемных семей» (на кит.яз.) Оригинальный текст: [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/gongbao/content/2014/content_2792649.htm (дата обращения: 13.06.2024)

¹⁴⁷ 曹诗权:《未成年人监护制度研究》,北京:中国政法大学出版社,2004年版,第194页 曹о Шицюань. Исследование системы опеки над несовершеннолетними. Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 2004. С. 194. (на кит.яз.)

Третья особенность приемных семей, как формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, заключается в том, что они тесно связаны с детскими домами и контролируются ими, что отличает эту форму устройства от усыновления и опекуна. Изначально патронатное воспитание в Китае было способом для семей и отзывчивых женщин, живущих по соседству с детскими домами, облегчить нагрузку на детские дома и создать лучшие условия для детей, оставшихся без попечения родителей.

В соответствии с «Мерами по координации деятельности приемных семей», на детские дома возлагаются следующие обязанности:

- (i) разработка планов по организации патронатного воспитания и их реализация;
- (ii) поиск, выбор и оценка приёмных семей, заключение договоров с приемными семьями;
- (iii) обучение основных воспитателей приемных семей и организация мероприятий по обмену опытом для приемных семей;
- (iv) регулярное посещение детей, живущих в приемных семьях и своевременное решение возникающих проблем;
- (v) контроль и оценка работы приемных семей по уходу за детьми;
- (vi) хранение документов и надлежащее ведение дел (отчетности) приемных семей;
- (vii) выдача денег и материалов, необходимых приемным детям, в соответствии с положениями договора;
- (viii) своевременное информирование Министерства гражданской администрации о положении дел в приемной семье и написание рекомендаций.

Также предусмотрено, что приемные родители, о которых идет речь в договоре о патронатном воспитании, не могут быть заменены по их желанию. Если замена необходима, она должна быть согласована с детским домом, а новые

приемные родители должны подписать договор о патронатном воспитании после прохождения соответствующего обучения.

Что касается расторжения отношений по патронатному воспитанию, то детский дом имеет право расторгнуть их в случае необходимости. При этом «Меры по координации деятельности приемных семей» предусматривают, что детский дом должен расторгнуть отношения с приемной семьей в следующих случаях:

(i) Приемный родитель или члены приемной семьи подвергали ребенка дискриминации или жестокому обращению.

(ii) У членов приемной семьи выявлены проблемы со здоровьем или негативные черты характера, мешающие воспитывать ребенка.

(iii) В приемной семье происходят значительные изменения, которые делают невозможным выполнение обязательств по патронатному воспитанию.

(iv) После смены места жительства приемная семья не соответствует требованиям статьи 8 настоящих «Мер».

(v) Приемная семья использует ребенка для попрошайничества с целью обогащения.

(vi) Другие случаи, выявляющие невыполнение приемной семьей условий договора.

(vii) Если отношения между приемным ребенком и приемной семьей ухудшаются и совместное проживание становится невозможным.

(viii) Если приемный ребенок усыновлен или принят в семью биологическими родителями или другими опекунами в соответствии с законом.

(ix) Если приемный ребенок нуждается в освобождении от патронатного воспитания по особым причинам, например, для лечения или обучения.¹⁴⁸

Детский дом должен в письменной форме уведомить приемную семью и Министерство гражданской администрации о прекращении отношений

¹⁴⁸ 中华人民共和国民政部令第54号家庭寄养管理办法 Указ № 54 Министерства гражданской администрации КНР. «Меры по координации деятельности приемных семей»(на кит.яз.) Оригинальный текст: [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/gongbao/content/2014/content_2792649.htm (дата обращения: 13.06.2024)

патронатного воспитания. После того, как патронатные отношения будут завершены, детский дом должен переселить приемного ребенка и организовать работу специалистов социального обслуживания, медиков и психологов для предоставления консультаций и обеспечения ухода за ребенком.

Воспитание в приёмной семье, как правило, носит временный характер и по ряду параметров уступает долгосрочным формам семейного устройства, таким как усыновление.

В этой связи кажется целесообразным в перспективе поощрять переход от временных патронатных отношений (воспитания в приёмной семье) к усыновлению.

23 декабря 2015 года Пекинское городское бюро по гражданским делам, Пекинское городское бюро финансов и другие организации совместно издали «Заключение о содействии переходу детей, находящихся на патронатном воспитании, на усыновление», которое касается усыновления приемными семьями детей с ограниченными возможностями или заболеваниями. В нем разъясняются меры поддержки, которые правительство может оказать в этом процессе, условия обращения приемных семей за государственной поддержкой и процедура ее получения, а также соответствующие обязанности Министерства гражданской администрации, Министерства финансов, Министерства здравоохранения и Федерации инвалидов. Этот документ - первый и единственный в своем роде в Китае, который касается именно передачи приемных детей на усыновление и, мы считаем, что такую практику следует распространить по всей стране.

Во-вторых, нам представляется, что должны быть усилены меры поддержки приемных семей. Приемным семьям необходимо продолжать выплачивать вознаграждения и пособия до достижения ребенком 18 лет, а детям с особыми потребностями или отклонениями в развитии необходимо предоставлять дополнительную финансовую помощь; должны также обеспечиваться услуги в области здравоохранения, образования и трудоустройства, чтобы помочь

приемным детям стать самостоятельными, что позволит снизить расходы приемных родителей на усыновление этих детей. Министерство гражданской администрации (отделы по гражданским делам) и детские дома должны постоянно проводить консультации для приемных семей, чтобы помочь им в воспитании детей и сократить расходы на него.

Семья является основной ячейкой общественной жизни и играет незаменимую роль в формировании личности ребенка, воспитании у него определенных психических качеств и выработке моделей поведения.¹⁴⁹ Приемные семьи могут быть чрезвычайно полезны в случаях, когда родная семья ребенка не в состоянии обеспечить уход за ним или когда такой уход ему не подходит.

3.3 Особенности формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей в КНР

Помимо опеки, усыновления и приёмных семей в Китае существуют и другие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Государственные детские дома - очень распространённая в Китае форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей. По состоянию на конец 2021 года в нашей стране насчитывалось 539 таких учреждений,¹⁵⁰ и их количество продолжает расти.

1 января 2019 года Министерство гражданской администрации при Государственном совете Китайской Народной Республики издало «Меры по

¹⁴⁹ 乔东平、谢倩雯：西方儿童福利理念和政策演变及对中国的启示 // 东岳论丛, 2014 年第 11 期, 第 119 页 Цяо Дунпин, Се Цяньвэнь. Эволюция западных концепций и политики в области благополучия детей и их влияние на Китай // Литературная серия «Дунъюэ». 2014. № 11. С. 119. (на кит.яз.)

¹⁵⁰ 统计监测报告国家统计局:《中国儿童发展纲要(2021-2030年) 》 报告 о статистическом мониторинге Программы развития китайских детей (2021-2030 гг.). Национальное бюро статистики, апрель 2023 г.(на кит.яз.) Оригинальный текст: URL:http://www.stats.gov.cn/xxgk/sjfb/zxfb2020/202304/t20230420_1938859.html2021 (дата обращения: 13.06.2024)

управлению детскими домами», в которых дается определение детского дома. Под детскими домами понимаются организации, находящиеся в ведении отделов гражданской администрации и занимающиеся воспитанием и поддержкой детей в возрасте до восемнадцати лет, опекунами которых выступают отделы гражданской администрации.¹⁵¹

Контроль за работой детских домов в основном входит в обязанности Министерства гражданской администрации, а расходы на их существование включаются в местные региональные бюджеты, что также предусмотрено «Мерами по управлению детскими домами».¹⁵² Отделы гражданской администрации при Государственном совете отвечают за управление и надзор над всеми организациями по охране детства, находящимися в стране. Отделы гражданской администрации на уровне уездов и выше отвечают за управление детскими домами в своих административных районах, а также за надзор над ними в соответствии с действующими законами и правилами, а также положениями вышеназванных «Мер».

В Детских домах могут воспитываться и находить поддержку следующие категории детей:

1. Дети, чьи родители или другие опекуны не могут быть найдены.
2. Дети, чьи родители умерли или объявлены пропавшими без вести, и у которых нет другого законного опекуна.
3. Дети, чьи родители не могут выступать в качестве опекунов и у которых при этом нет другого юридически квалифицированного опекуна.
4. Дети, где опекунами по решению народных судов являются отделы гражданской администрации.

¹⁵¹ 中华人民共和国民政部令（第 63 号） 儿童福利机构管理办法 Указ № 63 Министерства гражданской администрации Китайской Народной Республики. Меры по управлению детскими домами (на кит.яз.) Оригинальный текст: [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/gongbao/content/2019/content_5380362.htm(дата обращения: 07.06.2024)

¹⁵² Там же.

5. Другие дети, опекунами которых в соответствии с законом являются отделы гражданской администрации.

Рассмотрим аспекты, связанные с продолжительностью такой опеки и её прекращением. Существует, как мы можем видеть, два варианта окончания опеки со стороны детского дома. В первом случае при достижении ребёнком возраста 18 лет детский дом должен уведомить об этом отдел по гражданским делам, к которому он относится и попросить местное народное правительство решить проблему регистрации, обучения, трудоустройства, получения жилья, социального обеспечения ребенка и другие вопросы, связанные с его выпиской из детского дома - с тем, чтобы ребенок был своевременно выписан из учреждения. В таком случае ответственность за выписку ложится на отдел по гражданским делам.

Во втором случае за процедуру выписки ребенка отвечает детский дом. Сама выписка и прекращение опеки со стороны детского дома происходит в случае, если ребенок соответствует критериям, указанным ниже:

(i) Были найдены родители ребенка (или другие опекуны), которые считались пропавшими.

(ii) Родители ребенка вернули себе способность выступать в качестве опекунов (например, в связи с улучшением самочувствия или изменением материального положения) или есть другое лицо, имеющее право на опеку в соответствии с законом.

(iii) Родителям или другим опекунам ребенка было возвращено право выступать в роли опекунов по решению суда.

(iv) Ребенок был усыновлён в соответствии с законом.

(v) Истек срок действия или был аннулирован договор о попечительстве, заключенный между детским домом и учреждением по спасению и защите несовершеннолетних

(vi) В других случаях, когда ребенок должен быть выписан из учреждения.

В настоящее время государственные детские дома занимаются воспитанием сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, многие из которых имеют физические или умственные недостатки и не подпадают под критерии усыновления. Согласно существующим правилам, государственные детские дома обязаны предоставлять детям такие услуги, как повседневный уход, базовое медицинское обслуживание и медицинская реабилитация, также в соответствии с законом они должны обеспечивать реализацию права детей на образование. Они обеспечивают основные жизненные потребности детей и помогают им в повседневных действиях (прием пищи, одевание, туалет, купание). Также они организуют диагностику заболеваний детей и разрабатывают программы воспитания детей с учетом их индивидуальных особенностей.

Однако, в финансовом плане деятельность детских домов является убыточной. Она полностью зависит от местных региональных бюджетов, которые зачастую не могут покрыть их расходы и многие детские дома оказываются предоставленными сами себе. Следствием этого являются низкие зарплаты и нехватка персонала в детских домах. Хотя государство способствовало оснащению детских домов необходимой техникой и средствами реабилитации для детей с ограниченными возможностями, детские дома не могут работать эффективно из-за нехватки профессиональных сотрудников, в том числе реабилитологов. В то же время, государство не готово переводить деятельность детских домов на рыночные рельсы, заботясь о защите прав детей. Таким образом, правительство активно поддерживает детские учреждения, но их деятельность также зависит от экономической ситуации в Китае. Заботиться о благополучии детей оказывает достаточно трудно.

Мы считаем, что необходимо поощрять участие частных лиц, предприятий, общественных организаций и благотворительных фондов в работе детских домов. На наш взгляд, правительство должно проявить политическую волю и внедрить в сферу социального обеспечения детей инструменты рыночной экономики. Эта

сфера должна быть в большей степени передана в руки общества, а государственные органы должны выполнять функции контроля и надзора. Правительство должно поощрять развитие благотворительных организаций, помогающих детям, а также поощрять деятельность профессиональных общественных организаций, занимающихся вопросами благополучия детей.

Министерство гражданской администрации Китайской Народной Республики в своем «Постановлении о поощрении благотворительности в области благополучия детей» требует от отделов по гражданским делам всех уровней усилить поддержку организаций, на добровольной основе занимающихся детской благотворительностью. Что касается помощи детям, оставшимся без попечения родителей и сиротам, то в «Постановлении» ясно сказано, что правительство несет основную ответственность за решение вопросов, связанных с устройством и благополучием таких детей. Министерство гражданской администрации является основным органом, ответственным за реализацию политики, надзор и контроль в этой области и его функции и обязанности, предусмотренные законом, не могут быть переданы другим организациям. Деятельность общественных организаций, является полезным и необходимым дополнением к деятельности Министерства, работа таких организаций в большей степени ориентирована на предоставление специализированных услуг.

Правительство поддерживает инициативы некоммерческих общественных организаций, связанные с оказанием конкретной помощи детям. Министерство гражданской администрации также сотрудничает с этими организациями, привлекая их к разработке политики социального обеспечения, направленной на поддержку детей.

Помимо детских домов существуют Центры спасения для несовершеннолетних, работа которых организована в соответствии с «Мнениями о дальнейшем совершенствовании системы устройства брошенных детей в сельской

местности и детей в беде».¹⁵³ Центры спасения для несовершеннолетних - это специализированные учреждения, создаваемые народными правительствами на уровне уезда и выше и находящиеся под контролем отделов гражданской администрации. Их цель - оказание помощи бездомным и попрошайничающим детям, а также несовершеннолетним, которые подверглись жестокому обращению со стороны опекунов или временно остались без присмотра. Центры спасения могут устанавливать над такими детьми временную опеку, а также содействовать отделам гражданской администрации в работе по устройству как брошенных детей в сельской местности, так и детей, находящихся в трудной жизненной ситуации. Существуют также центры по защите несовершеннолетних, центры по спасению и защите несовершеннолетних и спасательные станции управления с отделением (комнатой) спасения и защиты несовершеннолетних.

Прежде всего, Центр спасения несовершеннолетних - это центр, который предоставляет временное жильё и оказывает помощь несовершеннолетним, не имеющим постоянного места жительства. Дети-бродяги - это социальное явление, которое существовало, вероятно, во все исторические периоды. Однако в Китае, особенно с ускорением темпов экономического развития и под влиянием социальных изменений (прежде всего, значительного повышения мобильности населения), беспризорные дети превратились в серьёзную социальную группу, существование которой создаёт немало проблем. Согласно имеющимся статистическим данным, большинство детей, воспитывающихся вне семьи, сталкиваются с серьёзными социальными и психологическими проблемами. Часто они оказываются в неблагоприятной среде, не обеспечивающей условий для полноценного развития. В типичных случаях речь идёт о детях, родители которых либо умерли, либо развелись и создали новые семьи. Кроме того, распространены ситуации, когда родители длительное время отсутствуют по причине трудовой

¹⁵³ 国务院关于进一步健全农村留守儿童和困境儿童关爱服务体系的意见 Мнения о дальнейшем совершенствовании системы устройства брошенных детей в сельской местности и детей в беде (на кит.яз.) Оригинальный текст: [Электронный ресурс] URL:https://www.gov.cn/zhengce/zhengceku/2019-10/16/content_5440604.html (дата обращения: 07.06.2024)

миграции в другие регионы или из-за лишения свободы. В этом случае за детьми могут присматривать пожилые члены семьи или они живут непосредственно в домах соседей. По статистике, 58,3 % таких детей начинают бродяжничать, чтобы уйти от семейных проблем. Еще большее количество детей становятся бродягами из-за распада семьи, насилия в семье, неправильного воспитания и других проблем.¹⁵⁴ По данным Министерства гражданских дел, к концу 2023 года в стране насчитывалось около 200 000 беспризорных детей, что является серьезной социальной проблемой в Китае.¹⁵⁵ Именно этой категории детей призваны помогать центры спасения и защиты несовершеннолетних (далее - центры спасения).

В соответствии с «Мерами по оказанию помощи бродягам и нищим, не имеющим средств к существованию в городах» и «Правилами по оказанию помощи бродягам и нищим, не имеющим средств к существованию в городах», основной обязанностью центров спасения и защиты несовершеннолетних является оказание временной помощи детям-бродягам, и как правило, её срок не превышает 10 дней, включая в себя такие дополнения, как медицинская, юридическими, психологическая помощь и образовательные услуги. Иными словами, многие центры спасения работают по принципу «экстренной помощи», детям-бродягам. В то же время они с помощью различных средств проверяют семейную ситуацию ребенка-бродяги, которому оказывается помощь, связываются с его законным опекуном (если такой имеется), чтобы тот мог забрать ребенка или назначают ему сопровождающего, который должен проводить ребенка домой.

В соответствии с законом центры спасения обязаны возвращать беспризорных детей в их семьи. Однако проблема в том, что при этом упускается из вида, что первопричиной бродяжничества детей является как раз неудовлетворённость таких детей жизнью в семье и неспособность родителей или

¹⁵⁴ 鞠青：《中国流浪儿童研究报告》，北京：人民出版社，2008 年版，135 页 Цзюй Цин. Исследование о беспризорных детях в Китае. Пекин: Народное издательство, 2008. С. 135.(на кит.яз.)

¹⁵⁵ 中华人民共和国民政部：《2023 年民政事业发展统计公报》 Министерство гражданских дел Китайской Народной Республики: Статистический бюллетень о развитии гражданских дел в 2023 году на кит.яз.) Оригинальный текст: [Электронный ресурс] URL:<https://www.mca.gov.cn/n156/n2679/c1662004999980001204/attr/355717.pdf> (дата обращения: 18.06.2024)

других опекунов выполнять свои обязанности. Поэтому такая модель спасения вызывает новые проблемы: беспризорники могут просто отказываться от помощи или вновь уходить из дома после возвращения в семью и ситуация повторяется вновь. Проблему детей-бродяг, таким образом, достаточно трудно решить в корне.

По мнению Чжан Буфэна, важную роль в защите таких детей, может сыграть опека в детских домах, так как они могут брать на себя ответственность за детей в случае невозможности найти другого опекуна.¹⁵⁶

Мы считаем, что центры спасения для несовершеннолетних должны укреплять свои связи с местными общинами (сообществами) в которых находятся дети, что даст на выходе систему помощи беспризорным детям, состоящую из двух основных ступеней - спасательного учреждения и общины.¹⁵⁷ Центры спасения для несовершеннолетних должны обеспечивать безопасную и надежную временную защиту для детей-бродяг, а также, при наличии возможности, осуществлять целевые программы помощи и заниматься установлением причин бродяжничества.

Для детей с отклонениями в поведении может проводиться коррекция поведения, а для беспризорных детей, которые были похищены, стали жертвами торговли людьми или ограбления - обучение навыкам самозащиты. Впоследствии, когда центры спасения для несовершеннолетних отправляют беспризорников обратно в родные места, община играет свою важную роль - обеспечивает долгосрочную, глубокую помощь вернувшимся детям. Поэтому важно, чтобы деятельность центров спасения для несовершеннолетних и общин была взаимодополняющей, центры спасения должны сообщать общинам о ситуации с беспризорными детьми и консультироваться с ними, чтобы совместно разрабатывать устойчивые и дифференцированные программы помощи. Например, в случае с детьми, чьи родители заставили их бродяжничать, необходимо

¹⁵⁶ 张步峰：公法视野下流浪儿童监护权的转移 // 河南省政法管理干部学院学报, 2007 年第 6 期, 第 78 页 Чжан Буфэн. Передача прав на опеку над беспризорными детьми с точки зрения публичного права // Журнал Кадрового колледжа провинции Хэнань по политике и праву. 2007. №22. С. 78.(на кит.яз.)

¹⁵⁷ В Китае община (сообщество, 社区 – шецуй) – самая мелкая административная городская единица, имеющая руководство: председателя и несколько сотрудников, которые, в свою очередь, подчиняются органам местной власти.

проводить разъяснительные беседы, заниматься просвещением, улучшать контакт между родителями и детьми чтобы изменить модель воспитания и помочь детям интегрироваться в их семьи. Важно создать картотеку для учета детей, как в центрах спасения для несовершеннолетних, так и в общинах, чтобы лучше анализировать исходные данные и совершенствовать программы помощи, чтобы обеспечивать взаимное наблюдение, профилактику и отчетность в общине. Это особенно необходимо для работы с детьми, которые продолжают бродяжничать уже после того, как получили помощь в центрах спасения и вернулись домой.

В Китае существуют и альтернативные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, такие как частное (гражданское, неофициальное) усыновление и, как его особый случай, размещение при буддийских монастырях. Эти формы мы рассмотрим далее.

Гражданское усыновление имеет свою специфику: несмотря на то, что в действующем Гражданском кодексе КНР отсутствуют чёткие правовые нормы, регулирующие данную практику, в реальной жизни она достаточно широко распространена. Под частным усыновлением понимается усыновление, осуществляемое частными лицами или учреждениями, не являющимися государственными органами социального обеспечения или социальными благотворительными организациями, без регистрации усыновления, по их собственной инициативе. Главной характерной чертой частного усыновления, таким образом, является то, что такое усыновление не регистрируется в соответствии с законом и происходит неофициально. В настоящее время единственной юридической процедурой для установления усыновления в Китае является его регистрация в Министерстве гражданской администрации и получение свидетельства об усыновлении. Однако при частном усыновлении этого не происходит.

Рассмотрим такой вариант частного усыновления, как устройство детей в монастыри. Еще во времена династии Сун через буддийские храмы осуществлялась

помощь детям-сиротам, брошенным или потерявшимся детям. Дело в том, что в период Южной Сун (12–13 вв.) родители часто отказывались от воспитания своих детей - прежде всего из-за бедности и налогового давления на общину. В 1164 году н.э., когда неурожай на юге Китая сильно осложнил жизнь и без того бедных семей, правительство поручило монастырям взять на себя заботу о воспитании брошенных детей и ответственность за обеспечение детей бедняков. Сегодня, согласно статистике, существует 878 частных учреждений, принимающих брошенных и осиротевших младенцев и детей, на которые приходится 9 394 воспитанниками, из которых 649 находятся в монастырях, храмах и других учреждениях религиозной направленности.¹⁵⁸ Помощь сиротам и брошенным детям в религиозном обществе всегда была важной формой благотворительности. Но и в современном Китае религиозные общины играют активную роль в помощи сиротам и брошенным детям.

В 2014 году Министерство гражданской администрации и Государственное управление по делам религий совместно издали Циркуляр о регулировании деятельности религиозных общин по приему сирот и брошенных младенцев. В соответствии с положениями циркуляра, религиозные организации, принимающие на воспитание детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, обязаны в полной мере обеспечивать соблюдение их законных прав и интересов на основании Закона КНР о защите несовершеннолетних, Закона КНР об обязательном образовании, а также иных действующих нормативных актов. Кроме того, согласно Циркуляру, сироты и брошенные дети, воспитываемые при монастырях, не могут быть принуждены к исповеданию какой-либо религии.

В то же время, религиозные общины имеют право на получение льгот и субсидий для оплаты основных расходов на проживание, обучение и лечение сирот

¹⁵⁸ 《关于规范宗教界收留孤儿、弃婴活动的通知》 Данные из «Циркуляра Государственного бюро по делам религии Китайской Народной Республики о регулировании деятельности религиозных общин по приему сирот и брошенных младенцев. [Электронный ресурс] <http://www.mca.gov.cn/article/zwgk/jd/201405/20140500631722.shtml> (на кит.яз.) Оригинальный текст: (дата обращения: 07.06.2024)

и брошенных детей, что позволяет монастырям обеспечить здоровое развитие детей, оставшихся без попечения родителей.

Обстоятельства частного усыновления разнообразны и усыновители могут не соответствовать требованиям, например, они могут не подходить по возрасту или иметь проблемы со здоровьем, могут также быть неспособны воспитывать и обучать усыновленного - все эти факторы не позволяют им пройти процедуру усыновления так, как она установлена законом. Можно отметить также, что большинство детей, «усыновленных» таким образом (через частное усыновление) - это сироты, инвалиды и брошенные младенцы. Их подбирают заботливые люди, которые просто из сострадания воспитывают их, не проходя при этом никаких официальных процедур.

Временные меры по управлению учреждениями социального обеспечения, изданные Министерством гражданской администрации в 1999 году, гласят: «Общественные организации и частные лица, управляющие учреждениями социального обеспечения для сирот и брошенных младенцев, должны делать это совместно с местными народными правительствами и отделами гражданской администрации на уровне уезда или выше».

Как отмечалось выше, по данным Министерства гражданской администрации, в Китае существует 878 частных и индивидуальных учреждений, в которых воспитываются 9 394 сироты. Однако в настоящее время в стране насчитывается 615 000 сирот, из которых только 109 000 были усыновлены официально при посредстве Министерства гражданской администрации, а остальные 506 000 не находятся под опекой правительства и являют собой примеры частного усыновления.¹⁵⁹

¹⁵⁹ 中国新闻.民政部：中国现有 61.5 万孤儿,正式收养的不足 11 万 Новости Китая. Министерство гражданской администрации: в Китае 615 000 сирот, менее 110 000 из них усыновлены официально [Электронный ресурс] URL:<https://www.chinanews.com.cn/gn/2013/01-09/4474324.shtml>(на кит.яз.) Оригинальный текст: (дата обращения: 07.06.2024)

Некоторое время назад в Китае появились частные агентства по усыновлению, создаваемые лицами, имеющими финансовую возможность и стремление помогать брошенным детям. Однако их деятельность всё ещё не регламентирована и не разрешена официально. Государство с помощью нормативных актов и политики установило множество условий, ограничивающих их работу и исключающих частные агентства по усыновлению из правового поля. В результате частные агентства по усыновлению не имеют правового статуса и не могут легально осуществлять свою деятельность.

Далее мы приведём один пример, связанный со сложностями, возникающими того, что частное усыновление находится вне рамок правового поля.

4 января 2013 года в доме женщины по имени Юань Лихай в уезде Ланкао (провинция Хэнань) произошёл пожар, в результате которого погибли семь детей и один получил ожоги. За годы до того эти дети были брошены своими биологическими родителями из-за различных врожденных заболеваний. С 1987 года Юань усыновила более 100 брошенных детей, большинство из которых были больными и инвалидами.

После происшествия, Бюро гражданских дел уезда Ланкао немедленно выступило с официальным заявлением, согласно которому Юань Лихай не имела официального разрешения воспитывать сирот, не соответствовала условиям для усыновления и не проходила соответствующие процедуры усыновления, так что действия по отношению к брошенным младенцам были «незаконным усыновлением».

Вскоре после этого, Министерство гражданской администрации и семь других ведомств совместно издали Циркуляр о дальнейшем совершенствовании работы с брошенными младенцами, в котором были изложены четкие процедуры, касающиеся обнаружения, передачи, переселения, медицинского осмотра и дальнейшей помощи брошенным младенцам. В нем строго запрещено частное усыновление детей любыми организациями или частными лицами, а также указано,

что учреждения социального обеспечения, предоставляющие помощь сиротам, должны быть подотчетны отделам гражданской администрации на уровне уезда или выше.

Надо признать, что частное усыновление не соответствует положениям нашего законодательства, что напрямую приводит к невозможности эффективно защищать права и интересы усыновленных таким образом детей. Прежде всего, усыновленных неофициально детей не регистрируют в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС), соответственно, они не могут посещать детский сад, среднюю школу, не могут получать медицинскую помощь и пользоваться льготами, предоставляемыми государством. Это наносит психологический вред детям. Кроме того, они юридически не считаются сиротами, а детям с заболеваниями не оформляется инвалидность, на что они могли бы рассчитывать. Иными словами, эти дети могли и должны были бы пользоваться особой защитой государства, но из-за того, что они не усыновлены официально, их статус не регистрируется и они не получают поддержки от государства.

Представляется целесообразным всесторонне проанализировать специфику усыновления детей с ограниченными возможностями и смягчить требования, предъявляемые к потенциальным усыновителям. Такая мера могла бы стимулировать ответственных и неравнодушных граждан официально усыновлять таких детей. Условия усыновления и требования к усыновителям должны быть смягчены, чтобы как можно больше усыновлений проводилось официально, в соответствии с законной процедурой, а люди могли помочь как можно большему количеству детей с ограниченными возможностями. Смягчение этих условий может сопровождаться расширением участия государства в контроле и надзоре за процессами усыновления.

Усыновление, позволяющее детям вновь обрести семью, является мощным дополнением к государственной помощи и необходимо, чтобы законодательство поощряло и стимулировало граждан к усыновлению, что также снизит нагрузку

государства и позволит государству выделять больше человеческих, материальных и финансовых ресурсов на защиту детей-сирот и детей-инвалидов, которых трудно усыновить. В настоящее время частные агентства по усыновлению в Китае недостаточно развиты, необходима их легализация и последующая поддержка со стороны государства. После легализации таких агентств необходим также контроль за их деятельностью со стороны государства. Необходимо, помимо прочего, совершенствование механизмов оценки усыновителей.

Исходя из вышесказанного, мы считаем, что на местном, региональном уровне должны функционировать специальные организации, созданные правительством, которые будут периодически проводить исследование и оценку условий жизни усыновленных детей в пределах своей юрисдикции, отчитываясь перед местными правительствами. Необходимо узаконить деятельность частных агентств по усыновлению, при этом проводя надзор за ними и давая оценку их работе со стороны государства. Важно также наблюдать за отношениями и общей обстановкой внутри семей, где есть «проблемные» дети, а также взимать штрафы с организаций, которые берут займы у частного сектора, чтобы заработать на усыновлении.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итог, мы можем сделать вывод, что, несмотря на регулярное обновление законодательства в сфере защиты прав детей, в правовой системе КНР по-прежнему сохраняются существенные пробелы, в частности, касающиеся устройства детей, лишённых родительского попечения. Этой проблеме стало уделяться больше внимания на законодательном уровне, чем раньше, однако все еще есть немало проблем, которые требуют продолжения исследования данной темы.

Для китайцев забота о детях всегда была важнейшей ценностью. Однако, в последние годы число детей, оставшихся без попечения родителей, увеличилось и они продолжают оставаться одной из наиболее социально уязвимых категорий населения Китая. В ответ на эту проблему китайские власти реализуют активную социальную политику, направленную на совершенствование механизмов устройства таких детей, защиту их законных прав и интересов и создание условий для их полноценного и счастливого развития.

Анализ материалов, представленных в диссертационном исследовании, позволяет заключить, что в китайском законодательстве, касающемся устройства детей, оставшихся без попечения родителей, по-прежнему сохраняются определённые недостатки и правовые лакуны. В основном они связаны со следующими аспектами:

1. Нормативно-правовая база КНР в сфере устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в основном представлена административными регламентами и программными документами, обладающими относительно низким юридическим статусом.

2. Функции по выявлению, учёту и устройству детей, лишённых родительского попечения, возлагаются, прежде всего, на региональные управления

Министерства гражданской администрации КНР, что подразумевает высокую централизацию и, в конечном счете, низкую эффективность этой работы.

3. Положения существующих законов и подзаконных актов слишком абстрактны и содержат множество общих положений без их конкретизации. На практике это часто приводит к неоднозначному их применению.

4. На сегодняшний день в Китае отсутствует целостный и системный подход к решению вопросов, связанных с устройством детей, оставшихся без попечения родителей.

5. Такие формы устройства, такие как опека, усыновление и патронат, регулируются недостаточно эффективно.

Все эти проблемы влияют на качество жизни детей, реализацию их прав и общее благополучие.

В настоящем исследовании предпринята попытка комплексного анализа указанных вопросов, а также сформулированы предложения, которые могут быть применены как в теоретической плоскости, так и в практической деятельности.

На основе проведенного исследования были обоснованы предложения о внесении изменений в действующее гражданское законодательство КНР.

2. В том случае, если опекун не способен или отказывается отстаивать имущественные права подопечного, он может быть лишен права управлять имуществом несовершеннолетнего и обязан передать его в ведение сельского комитета (комитета городских жителей) или Министерства гражданской администрации по месту жительства несовершеннолетнего. Данное положение должно быть закреплено законодательно.

3. В гражданском процессуальном законодательстве КНР следует закрепить нормы, определяющие подсудность дел, касающихся лишения опекунов их полномочий в случае возникновения угрозы для жизни, здоровья или благополучия подопечных.

Предлагается, чтобы дела по заявлениям об аннулировании статуса опекуна рассматривались народными судами низшего звена по месту жительства несовершеннолетнего, по месту проживания опекуна или по месту совершения правонарушения. При этом предлагается законодательно закрепить обязательность участия прокурора при рассмотрении такого рода дел в суде. Это позволит избежать нерационального использования судебных ресурсов и в большей мере защитить законные права и интересы несовершеннолетних.

4. После отмены опеки судом несовершеннолетнему должна быть обеспечена временная опека. В целях усиления защиты прав и интересов детей необходимо в законодательстве предусмотреть возможность применения режима временной опеки уже на начальном этапе процедуры дисквалификации (аннулирования статуса) опекуна, а не после вступления решения суда в силу. Также следует установить максимальный срок временной опеки (например, один год).

В то же время, учитывая чрезвычайный и срочный характер временной опеки, в случае серьезной угрозы личной безопасности опекаемого необходимо разрешить Министерству гражданской администрации забирать опекаемого для его временного устройства еще до вынесения судом решения.

Более того, при назначении нового опекуна предлагается установить ему испытательный срок от шести месяцев до одного года. Наблюдение и оценку в этот период должен проводить специальный инспектор по опеке.

5. С целью укрепления и усовершенствования института приёмных семей представляется необходимым ввести практику выплаты вознаграждения приёмным родителям, а также пособий на содержание детей, лишённых родительского попечения, вплоть до достижения ими 18-летнего возраста. Для детей с особыми потребностями или ограниченными возможностями развития должна предусматриваться дополнительная материальная поддержка..

На современном этапе реформирования китайской системы устройства и защиты прав детей, оставшихся без попечения родителей, усилия должны быть сконцентрированы, прежде всего, на следующих направлениях:

(1) Пересмотр и дополнение существующего законодательства, так как положения действующего законодательства являются слишком общими и абстрактными, их следует усовершенствовать и детализировать, чтобы они приобрели большую конкретность и могли без труда применяться на практике.

(2) Оперативное принятие новых нормативных правовых актов, которые придали бы более высокий правовой статус действующим положениям, регулирующим вопросы устройства детей, а также разработка и принятие специальных законов, охватывающих ранее не урегулированные аспекты данной сферы. Это позволит повысить эффективность мер по устройству и защите прав детей, оставшихся без попечения родителей.

(3) Совершенствование процедур выявления и устройства таких детей, а также развитие межведомственного и межсекторного взаимодействия – между государственными структурами, частными лицами и некоммерческими организациями – с целью создания более эффективной, гибкой и ориентированной на интересы ребёнка системы.

Перечисленные проблемы и предложенные пути их решения подчеркивают актуальность дальнейших научных исследований в области правового регулирования устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в условиях современного Китая. В то время, как китайская экономика развивается и растёт, наша цель – продолжать совершенствовать законодательство в области защиты детей, обеспечивать лучшие условия для детей, лишившихся родительской опеки с тем, чтобы давать им возможность расти здоровыми и счастливыми.

Список использованных источников и литературы

Нормативно-правовые акты Китайской Народной Республики

1. 中华人民共和国宪法 1982 年版 (1988,1993,1999,2004,2018 年修订)
Конституция Китайской Народной Республики 1982 г. (поправки в ее текст вносились в 1988, 1993, 1999, 2004 и 2018 гг.)
2. 中华人民共和国民法典: Гражданский кодекс КНР 2021г.
3. 中华人民共和国民事诉讼法: Гражданское процессуальное право 1991 г. (поправки в его текст вносились в 2007, 2012, 2017 и 2024 гг.)
4. 中华人民共和国刑法: Уголовный кодекс Китайской Народной Республики 1997 г. (поправки в ее текст вносились в 1999, 2001, 2002, 2005 , 2006, 2009, 2011, 2015, 2017, 2021, и 2024 гг.)
5. 中华人民共和国未成年人保护法: Закон КНР «О защите несовершеннолетних» 1991 г. (поправки в его текст вносились в 2006, 2012 и 2023 гг.).
6. 中华人民共和国中央政府国务院公报 2010 年第 33 号: Бюллетень Государственного Совета Китайской Народной Республики .2010 г. №33. (на кит.яз.) Оригинальный текст : [Электронный ресурс]
http://www.gov.cn/gongbao/content/2010/content_1754115.htm
7. 收养评估办法 (试行) Меры по оценке усыновления (для пробного применения) 2021 г.
8. 国务院办公厅关于加强孤儿保障工作的意见: Мнение Главного управления Госсовета «Об усилении работы по защите сирот» 2010 г.

9. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部、民政部关于依法解决监护人侵害未成年人权益若干问题的意见: Мнения Верховного народного суда, Верховной народной прокуратуры, Министерства общественной безопасности и Министерства гражданской администрации о правовом решении ряда вопросов, связанных с ущемлением опекуном прав и интересов несовершеннолетних 2014 г.

10. 国务院关于进一步健全农村留守儿童和困境儿童关爱服务体系的意见: Мнения Государственного совета о дальнейшем совершенствовании системы устройства брошенных детей в сельской местности и детей в беде 2019 г.

11. 国务院关于加强乡镇政府服务能力建设的意见: Мнения Государственного совета «Мнения по укреплению потенциала служб городского управления» 2017 г.

12. 国务院关于加强事实无人抚养儿童保障工作的意见 Мнения Государственного совета о постановлении «Об усилении работы по защите детей, фактически оставшихся без попечения родителей» 2019 г.

13. 民政部职能配置、内设机构和人员编制规定: Положение о функциональной конфигурации, внутренних учреждениях и штатном расписании Министерства гражданской администрации 2023 г.

14. 最高人民法院关于适用《中华人民共和国民法典》总则编若干问题的解释: Пояснение Верховного народного суда по толкованию ряда вопросов, касающихся применения общих положений Гражданского кодекса Китайской Народной Республики 2022 г.

15. 中华人民共和国民政部令 第 54 号 家庭寄养管理办法：Приказ № 54 Министерства гражданской администрации Китайской Народной Республики «Меры по координации деятельности приемных семей» 2014г.

16. 中华人民共和国民政部令第 63 号 《关于儿童机构管理办法》：Приказ № 63 Министерства гражданских дел КНР «О мерах по управлению детскими учреждениями» 2019 г.

17. 上海市民政局关于启用全国儿童福利信息管理系统的通知：Уведомление Шанхайского муниципального управления по гражданским делам о запуске всекитайской системы управления информацией о благосостоянии детей. 2022г.

18. 2011 年 9 月民政部社会福利和慈善事业促进司《关于开展事实无人抚养儿童数据统计的通知》（民福善字[2011]48 号）：Циркуляр Департамента социального обеспечения и развития благотворительности Министерства гражданских дел о проведении статистики данных о детях, фактически оставшихся без попечения, сентябрь 2011 г. (Minfu Shanshi Zi. 2011. №. 48) Оригинальный текст.

19. 民政部办公厅关于开展孤儿、事实无人抚养儿童认定申请受理“跨省通办”工作的通知：Циркуляр Министерства гражданской дел Китайской Народной Республики «О начале работы по «межпровинциальному рассмотрению»» заявлений по определению сирот и детей, фактически оставшихся без поддержки» 2021г.

20. 民政部办公厅关于进一步做好事实无人抚养儿童保障有关工作的通知：Циркуляр Министерства гражданской дел Китайской Народной Республики о дальнейшем совершенствовании работы по обеспечению защиты детей, фактически оставшихся без попечения родителей 2020 г.

21. 国家宗教事务局关于规范宗教界收留孤儿、弃婴活动的通知: Циркуляр Государственного бюро по делам религии Китайской Народной Республики о регулировании деятельности религиозных общин по приему сирот и брошенных младенцев 2014г.

Диссертационные исследования на китайском языке

22. 梁思琪,山西省农村事实孤儿生存状况及其影响因素研究 (硕士学位论文),太原,山西师范大学,2024): Лян Сици «Исследование ситуации выживания детей-сирот де-факто в сельских районах провинции Шаньси и факторов, влияющих на них» (магистерская диссертация). Тайюань: Шаньсийский педагогический университет, 2024. Оригинальный текст.

23. 欧炜,困境儿童社会福利发展的困境与路径(博士学位论文),长春,吉林大学,2024 年: Оу Вэй «Дилеммы и пути в развитии социального обеспечения детей, попавших в беду» (докторская диссертация. Чанчунь:Цзилиньский университет 2024.Оригинальный текст.

Монографические исследования на китайском языке

24. 王利明:《王利明学术文集》,北京:北京大学出版社,2020 年版,共 763 页: Ван Лимин «Антология научных трудов Ван Лимина». /Пекин: Издательство Пекинского университета, 2020. – 763 с. Оригинальный текст.

25. 王利明:《民法新论》,北京:中国政法大学出版社,1998 年版,共 1303 页: Ван Лимин «Новый трактат по гражданскому праву». /Пекин:

Издательство Китайского университета политических наук и права, 1988. – 1303 с. (Оригинальный текст)

26. 王洪：《婚姻家庭法》，北京：法律出版社, 2003 年版, 共 375 页: Ван Хун «Брак и семейное право». /Пекин: Юридическое издательство, 2003. – 375 с. (Оригинальный текст)

27. 王泽鉴：《民法概要》，北京：中国政法大学出版社, 2003 年版, 共 617 页: Ван Цзеган «Конспект гражданского права». /Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 2003. – 617 с (Оригинальный текст)

28. 王玥：《我想有个家：中国家庭寄养青少年和他们的寄养家庭》，重庆：重庆大学出版社, 2015 年版, 共 235 页: Ван Юэ «Мне нужен дом: дети, воспитывающиеся в китайских приемных семьях, и их приемные родители». /Чунцин: Издательство Чунцинского университета, 2015. – 235 с. (Оригинальный текст)

29. 高风仙：《亲属法-理论与实务》，台北：五南图书出版公司, 2012 版, 共 518 页: Гао Фэнсянь «Закон родства – теория и практика». /Тайбэй: Вунан, 2012. – 518 с. (Оригинальный текст)

30. 葛剑雄、周筱赟：《历史学是什么》，北京：北京大学出版社, 2002 年版, 共 306 页: Гэ Цзяньсюн, Чжоу Сяюнь «Что такое история?» /Пекин: Издательство Пекинского университета, 2015. – 306 с. (Оригинальный текст)

31. 戴炎辉、戴东雄：《中国亲属法》，台北: 国立台湾大学法学院出版社, 1986 年版, 共 502 页: Дай Яньхуэй, Дай Дунсянь «Китайское семейное право». /Тайбэй: Издательство юридического факультета Национального тайваньского университета, 1986. – 502 с. (Оригинальный текст)

32. 董思远：《未成年人监护制度研究》，北京：中国人民公安大学出版社,2019 年版,共 337 页: Дун Сиюань «Исследование системы опеки над несовершеннолетними». /Пекин: Издательство Китайского народного университета общественной безопасности, 2019. – 337 с. (Оригинальный текст)
33. 李霞：《监护制度比较研究》，济南：山东大学出版社,2004 年版,共 450 页: Ли Ся «Сравнительное исследование системы опеки». /Цзинань: Издательство Шаньдунского университета, 2004. – 450 с. (Оригинальный текст)
34. 梁慧星：《民法总论》，北京：法律出版社,2007 年版,共 287 页: Лян Хуэйсин «Общее введение в гражданское право». /Пекин: Юридическое издательство, 2007. – 287 с. (Оригинальный текст)
35. 梁慧星：《中国民法典草案建议稿附理由·亲属编》，北京：法律出版社,2013 年版,共 472 页: Лян Хуэйсинь «Предлагаемый проект Гражданского кодекса Китая с обоснованиями – Родственная часть». /Пекин: Юридическое издательство, 2013. – 472 с. (Оригинальный текст)
36. 徐国栋：《绿色民法典草案》，北京：社会科学文献出版社,2004 年版,共 751 页: Сюй Гуоду^н «Проект Зеленого гражданского кодекса». /Пекин: Издательство литературы по общественным наукам, 2004. – 751 с. (Оригинальный текст)
37. 薛梅卿：《宋刑统》，北京：法律出版社, 1999 年版,共 597 页: Сюэ Мэйцин «Уголовный устав Сун». /Пекин: Юридическое издательство, 1999. – 597 с. (Оригинальный текст)
38. 薛宁兰、谢鸿飞：《民法典：评注婚姻家庭编》，北京：中国法制出版社,2020 年版,共 626 页: Сюэ Нинлань, Се Хунфэй. «Заметки о браке и

семье в Гражданском кодексе». /Пекин: Китайское юридическое издательство, 2020. – 626 с. (Оригинальный текст)

39. 武树臣：《中国传统法律文化》，北京：北京大学出版社, 1994 年版,共 681 页: У Шучен «Традиционная китайская правовая культура». /Пекин: Издательство Пекинского университета, 1994. – 681 с. (Оригинальный текст)

40. [宋]范晔：《后汉书》，北京：中华书局,1999 年版,共 2522 页: Фань Йе «Книга поздней династии Хань». /Пекин: государственная книжная компания КНР, 1999. – 2522 с. (Оригинальный текст)

41. 曹诗权：《未成年人监护制度研究》，北京：中国政法大学出版社, 2004 年版,共 383 页: Цао Шицюань «Исследование системы опеки над несовершеннолетними». /Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 2004. – 383 с. (Оригинальный текст)

42. 鞠青：《中国流浪儿童研究报告》，北京：人民出版社, 2008 年版,共 278 页: Цзюй Цин «Исследование о беспризорных детях в Китае». /Пекин: Народное издательство, 2008. – 278 с. (Оригинальный текст)

43. 蒋新苗：《收养法比较研究》，北京：北京大学出版社,2005 年版,共 339 页: Цзян Синьмяо «Сравнительное исследование законодательства об усыновлении». /Пекин: Издательство Пекинского университета, 2005. – 339 с. (Оригинальный текст)

44. 蒋冀：《左传》，长沙: 岳麓书社,1988 年版,共 534 页: Цзян Цзи «Чанша: Книги Юэлу» 1988. – 534 с. (Оригинальный текст)

45. 蒋月：《婚姻家庭法前沿导论》，北京：科学出版社,2007 年版,共 376 页: Цзян Юэ «Введение в границы брачно-семейного права». /Пекин: Наука, 2007. – 376 с. (Оригинальный текст)

46. [唐]长孙无忌、李绩：《唐律疏议》上海：上海古籍出版社,2013 年版,共 564 页: Чансунь Уцзи, Ли Цзи «Комментарий к законам династии Тан». /Шанхай: Шанхайское издательство древних книг, 2013. – 564 с. (Оригинальный текст)
47. 郑立、王作棠：《民法学》,北京：北京大学出版社,1994 年版,共 723 页: Чжэн Ли, Ван Цзотан «Гражданское право». /Пекин: Издательство Пекинского университета, 1995. – 723 с. (Оригинальный текст)
48. 陈苇、朱凡：《婚姻家庭继承法学》,北京：中国政法大学出版社,2022 年版,共 452 页: Чэнь Вэй, Чжу Фань «Закон о браке и семейном наследстве». /Пекин: Пекинский университет политических наук и права, 2022. – 452 с. (Оригинальный текст)
49. 陈苇：《中国婚姻家庭立法研究》（第二版）,北京：群众出版社,2010 年版,共 387 页: Чэнь Вэй «Исследование законодательства Китая о браке и семье». (2-е изд.) /Пекин: Масса, 2010. – 387 с. (Оригинальный текст)
50. 陈甦：《民法总则评注》（上册）,北京：法律出版社,2017 版,共 1593 页: Чэнь Су «Комментарий к общим принципам гражданского права». /Пекин: Юридическое издательство, 2017. – 1593 с. (Оригинальный текст)
51. 陈惠馨：《亲属法诸问题研究》,台北：月旦出版公司,1993 年版,共 363 页: Чэнь Хуэйсинь «Исследования по вопросам семейного права». /Тайбэй: Издательство Юэтан, 1993. – 363 с. (Оригинальный текст)
52. 史尚宽：《亲属法论》,北京：中国政法大学出版社,2000 年版,共 841 页: Ши Шанкгуань «Теория семейного права». /Пекин: Издательство Китайского университета политических наук и права, 2000. – 841 с. (Оригинальный текст)

53. 沈德咏：《<中华人民共和国民法总则> 条文理解与适用》，北京：人民法院出版社,2017年版,共 1336 页: Шэнь Дэюн «Понимание и применение положений Общих принципов гражданского права Китайской Народной Республики». /Пекин: Издательство Народного суда, 2017. – 1336 с. (Оригинальный текст)

54. 余延满：《亲属法原论》，北京：法律出版社,2007年版,共 450 页：Юй Яньмань «Оригинальный трактат по праву родственников». /Пекин: Юридическое издательство, 2007. – 450 с. (Оригинальный текст)

55. 杨大文：《婚姻家庭法》，北京：中国人民大学出版社,2000 年版,共 272 页: Ян Давэнь «Брачное и семейное право». /Пекин: Издательство Китайского народного университета, 2000. – 272 с. (Оригинальный текст)

56. 杨大文：《亲属法》，北京：法律出版社,1997 年版,共 384 页: Ян Давэнь «Родительское право». /Пекин: Юридическое издательство, 1997. – 384 с. (Оригинальный текст)

57. 杨立新：《亲属法专论》，北京：高等教育出版社,2005 年版,共 383 页: Ян Лисинь «Исследование семейного права». /Пекин: Издательство высшего образования, 2005. – 383 с. (Оригинальный текст)

Научные Статьи на китайском языке

58. 王歌雅：中国区际收养立法的历时性审视 // 环球法律评论,2003 年第 1 期,第 92-100 页: Ван Гейя «Исторический обзор китайского законодательства о межрегиональном усыновлении» // Глобальный юридический обзор. – 2003. – № 1. – С. 92–100.

59. 王印红、吴金鹏：对理性人假设批判的批判 // 重庆大学学报(社会科学版), 2005 年第 6 期,第 193-199 页: Ван Иньхун, У Цзиньпэн «Критика гипотезы рационального человека» // Журнал Чунцинского университета. – 2015. – № 6. – С. 193–199.
60. 王君健、和彦杰：儿童权利本位视角下“法律孤儿”的照顾保护研究 // 青年研究,第 24–36; 91–92 页: Ван Цзюньцзянь, Хэ Яньцзе «Исследование по уходу и защите «юридических сирот» с точки зрения прав детей» // Молодежные исследования. – 2019. – № 6. – С. 24–36; 91–92.
61. 但淑华、黄晶：未成年人监护的实证考察与制度反思 // 中华女子学院学报,2016 年第 2 期,第 25 页: Дэн Шухуа, Хуан Цзин «Эмпирическое исследование и институциональное осмысление опеки над несовершеннолетними» // Журнал Китайского женского колледжа. – 2016. – № 2. – С. 25.
62. 李爱民：我国未成年人国家监护制度探析 // 贵州广播电视大学学报,第 27 卷 03 期,第 38-42 页: Ли Аймин «Исследование государственной системы опеки над несовершеннолетними в Китае» // Журнал Гуйчжоуского университета радио и телевидения. – 2019. – Т. 27. – № 3. – С. 38–42.
63. 李霞、陈迪：《民法总则（草案）》第 34、35 条评析——监护执行人的撤销与恢复 // 安徽大学学报（哲学社会科学版）,2016 年第 6 期,第 109-116 页: Ли Ся, Чэнь Ди «Комментарий к статьям 34 и 35 проекта Общегражданского кодекса – Отмена и восстановление опекунского исполнителя» // Журнал Аньхойского университета (Серия «Философия и социальные науки»). – 2016. – № 6. – С. 109–116.

64. 陆士桢、王蕾：谈我国弱势儿童福利制度的发展 // 广东工业大学学报(社会科学版), 2013 年第 2 期, 第 14-20 页: Лу Шичжэнь, Ван Лей «Развитие нашей системы социального обеспечения уязвимых детей» // Журнал Гуандунского технологического университета. – 2013. – № 2. – С. 14–20.
65. 刘汉山：家庭寄养是孤残儿童的最佳养育模式——大同 54 年孤儿家庭寄养实践的启示 // 社会福利, 2003 年第 10 期, 第 26-27 页: Лю Ханьшань «Приемные семьи – лучший способ воспитания детей-сирот и инвалидов – выводы из 54-летней практики патронатного воспитания в Датуне» // Социальное обеспечение. – 2003. – № 10. – С. 26–27.
66. 苗连营：“宪法全面实施”的意义探析与模式建构 // 河南财经政法大学学报, 2020 年第 5 期, 第 1-13 页: Мяо Ляньин «Анализ значения понятия полное выполнение Конституции и построение модели» // Журнал Хэнаньского университета финансов и права. – 2020. – № 5. – С. 1–13.
67. 徐国栋：试论完善我国监护制度问题 // 西北政法学院报, 1987 年第 2 期, 第 58-63 页: Сюй Годун «Попытка обсудить проблему совершенствования опеки в Китае» // Журнал Северо-Западного института политики и права. – 1987. – № 2. – С. 58–63.
68. 夏吟兰：比较法视野下的“父母责任” // 北方法学, 2016 年第 1 期, 第 25-34 页: Ся Иньлань «Правовые перспективы понятия родительской ответственности» // Северный юридический журнал. – 2016. – № 1. – С. 25–34.
69. 吴霓：留守儿童关爱与县域教育的改革发展 // 人民论坛, 2014 年第 21 期, 第 35-38 页: У Ни «Забота о детях, оставшихся без попечения родителей, и реформа и развитие регионального образования» // Народный форум. 2024. №21. С. 37-38.

70. 黄欣、吴遵民、黄家乐：家庭教育：认识困境、使命担当与变革策略 // 现代远距离教育, 2020 年第 2 期, 第 17-22 页: Хуан Синь, У Цзунмин, Хуан Цзялэ «Семейное образование: дилемма понимания, миссия и стратегия изменений» // Современное дистанционное образование. – 2020. – № 2. – С. 17–22.

71. 金眉：未成年人父母的监护人资格撤销制度比较研究 // 南京大学学报(哲学·人文科学·社会科学), 2016 年第 6 期, 第 68-78;155-156 页: Цзинь Мэй «Сравнительное исследование системы лишения опекунов родителей несовершеннолетних» // Журнал Нанкинского университета (философия – гуманитарные науки – общественные науки). – 2016. – № 6. – С. 68–78; 155–156.

72. 蒋新苗、余国华：国际收养法走势的回顾与展望 // 中国法学, 2001 年第 1 期, 第 174-176 页: Цзян Синьмяо, Шэ Гохуа «Обзор и перспектива тенденций в международном праве усыновления» // Китайский юридический журнал. – 2001. – № 1. – С. 174–176.

73. 屈超立：宋代民事案件的上诉程序考述 // 现代法学, 2003 年第 2 期, 第 92-96 页: Цюй Чаоли «Исследование апелляционных процедур в гражданских делах при династии Сун» // Современное право. – 2003. – № 2. – С. 92–96.

74. 乔东平、谢倩雯：西方儿童福利理念和政策演变及对中国的启示 // 东岳论丛, 2014 年第 11 期, 第 116-122 页: Цяо Дунпин, Се Цяньвэнь «Эволюция западных концепций и политики в области благополучия детей и их влияние на Китай» // Литературная серия «Дунъюэ». – 2014. – № 11. – С. 116–122.

75. 成海军：从中外儿童福利院舍照顾的比较与变化看我国儿童福利的发展方向 // 社会福利, 2003 年第 10 期, 第 57-59 页: Ченг Хайцзюнь «Тенденции развития китайского социального обеспечения детей на основе сравнения и изменения институционального ухода за детьми в Китае и за рубежом» // Социальное обеспечение. – 2003. – № 10. – С. 57–59.

76. 张步峰：公法视野下流浪儿童监护权的转移 // 河南省政法管理干部学院学报, 2007 年第 6 期, 第 77-80 页: Чжан Буфэн «Передача прав опеки над беспризорными детьми с точки зрения публичного права» // Журнал Кадрового колледжа политики и управления правом провинции Хэнань. – 2007. – № 6. – С. 77–80.

77. 郑功成：面向 2035 年的中国特色社会保障体系建设——基于目标导向的理论思考与政策建议 // 社会保障评论, 2021 年第 1 期, 第 3-23 页: Чжэн Гунчэн «Строительство системы социального обеспечения с китайской спецификой к 2035 году – теоретическое мышление и политические предложения, основанные на целевой ориентации» // Обзор социального обеспечения. – 2021. – № 1. – С. 3–23.

78. 程丽：儿童家庭监护制度的历史嬗变及价值取向 // 理论与改革, 2016 年第 2 期, 第 158-162 页: Чэн Ли «Историческая трансформация и ценностная ориентация системы опеки над ребенком» // Теория и реформа. – 2016. – № 2. – С. 158–162.

79. 陈鲁南：“困境儿童”的概念及“困境儿童”的保障原则 // 社会福利, 2021 年第 7 期, 第 27-28 页: Чэнь Лунань «Дети в беде и принципы предоставления гарантий детям в беде» // Социальное благополучие. – 2012. – № 7. – С. 27–28.

80. 陈少锋、贺新春：法律孤儿”权益保障问题的法律思考// 学术论坛,2014 年第 8 期,第 138-141 页: Чэнь Шаофэн, Хэ Синьчунь «Юридические размышления о защите прав и интересов юридических сирот» // Академический форум. – 2014. – № 8. – С. 138–141.

81. 杨立新.《民法总则》制定与我国监护制度之完善// 法学家,2016 年第 1 期,第 95-104 页: Ян Лисинь «Формулирование общих принципов гражданского права и совершенствование китайской системы опеки» // Юрист. – 2016. – № 1. – С. 95–104.

82. 姚建龙.《未成年人保护法（修订草案）》述评与完善 // 预防青少年犯罪研究,2020 年第 2 期,第 4-20 页: Яо Цзяньлун «Обзор и совершенствование Закона о защите несовершеннолетних (пересмотренный проект)» // Исследования по профилактике преступности среди несовершеннолетних. – 2020. – № 2. – С. 4–20.

Судебные прецеденты Китайской Народной Республики

83. 张成芳申请监护权民事裁定书（2015）立民特字第 0004 号.
URL:<https://wenshu.court.gov.cn/website/wenshu/181107ANFZ0BXS4/index.html?docId=2hBPLhgZtbxojLrDoK2KwczF+cyR4BnJ/TX5DgPlPc8hYFtHOMk1pO3qNaLMqsJKmgxLptKQwj+kVCWW18PBpKwj9NdIllmEvOVxPYVpi+QUa0IEqNVJ1xSYfEh+FTA>: Гражданское постановление по заявлению Чжан Чэнфан об установлении опеки (2015) Li-MinTeZi No. 0004. (дата обращения: 13.06.2024)

84. 郭晶、长春市儿童福利院劳动争议民事申请再审审查民事裁定书（2023）吉民申320号
URL:<https://wenshu.court.gov.cn/website/wenshu/181107ANFZ0BXS4/index.html>

?docId=9lmXbM9x89cTDRC4PLzY1XbAWUPEHT2c1xah/f8mwI1gaS/ersGFwpO3qNaLMqsJKmgxLptKQwi+Pe9EBaMibZ5C137xo1dwDaWbM/wvtGAn3mLoH8x0vOEz4yMtWWTe: Гражданское постановление о пересмотре гражданского дела по трудовому спору между Го Цзин и детским приютом города Чанчунь (2023) Ji Min Shen 320 Оригинальный текст: (дата обращения: 16.06.2024)

Словари на китайском языке

85. 郭忠新、阮智富：《现代汉语大词典》，上海：上海辞书出版社,2010 版,共 3344 页：Го Чжунсинь, Юэнь ЧиФу «Словарь современного китайского языка»././ Шанхай: Шанхайское издательство риторической книги, 2010. – 3 344 с.

86. 戴维.沃克：《牛津法律大辞典》，北京：光明日报出版社,1988 年版,共 1056 页：Дэвид М. Уокер «Оксфордский юридический словарь» // Пекин: Гуанмин Дейли, 1988. – 1056.

87. 中国社会科学院语言研究所：《新华词典》（修订版），北京：商务印书馆,共 827 页: Институт лингвистики Китайской академии социальных наук, Словарь Цихай (Коллекционное издание). // Пекин: Коммерческое издательство, 2022. – 827 с.

Электронные ресурсы на китайском языке

88. 中国网：全国家庭寄养儿童 6991 人,家庭申请寄养儿童需要满足哪些条件?: Китай Онлайн. 6991 ребенок в приемных семьях по всей стране. Каким требованиям должны соответствовать приемные семьи, чтобы подать

заявку? Оригинальный текст: URL:<https://digitallibrary.un.org/record/673583> (дата обращения: 13.05.2024)

89. 中华人民共和国民政部:《2023 年民政事业发展统计公报》: Министерство гражданских дел Китайской Народной Республики: Статистический бюллетень о развитии гражданских дел в 2023 году. Оригинальный текст: URL:<https://www.mca.gov.cn/n156/n2679/c1662004999980001204/attr/355717.pdf> (дата обращения: 14.05.2024)

90. 中华人民共和国最高人民检察院网上公报: 2019 年共和国检察机关案件基本数据: Онлайн-бюллетень Верховной народной прокуратуры Китайской Народной Республики: основные данные о делах республиканских прокуратур в 2019 году. Оригинальный текст: URL:https://www.spp.gov.cn/spp/xwfbh/wsfbt/202307/t20230726_622572.shtml#1 (дата обращения: 17.05.2024)

91. 统计监测报告国家统计局:《中国儿童发展纲要(2021 – 2030 年)》2023 年 4 月: Национальное бюро статистики: Отчет о статистическом мониторинге Программы развития китайских детей (2021-2030 гг.). апрель 2023 г. Оригинальный текст: http://www.stats.gov.cn/xxgk/sjfb/zxfb2020/202304/t20230420_1938859.html2021 (дата обращения: 13.06.2024)

92. 中国新闻网: 民政部: 中国现有孤儿 61.5 万,政府收养不足 11 万: Новости Китая. Министерство гражданской администрации: в Китае 615 000 сирот, менее 110 000 из них усыновлены официально. Оригинальный текст: URL:<https://www.chinanews.com.cn/gn/2013/01-09/4474324.shtml> (дата обращения: 07.06.2024)

93. 潘清.英国友人帮助上海开展“孤儿家庭寄养” // 人民日报海外版,2000 年第 9 期: Пань Цин «Британские друзья помогают Шанхаю открыть

программу в области воспитания в приемных семьях» // Народная газета. – 2000. – 9 сент. Оригинальный текст: http://news.china.com.cn/txt/2019-05/27/content_74827394.htm (дата обращения: 13.07.2024)

94. 中国政府网：民政部召开全国事实无人抚养儿童“精细排查、精准认定、精准保障”工作推进（视频）会：Сайт правительства Китая: Министерство гражданской администрации Китайской Народной Республики провело национальную конференцию, направленную на продвижение работы по «детальному исследованию, точной идентификации и надёжной защите» детей, фактически оставшихся без попечения родителей. Оригинальный текст: URL:<https://www.mca.gov.cn/n152/n167/c48226/content.html> (дата обращения: 16.07.2024)

95. 中国政府网：“明天计划”——改变 35000 名残疾孤儿命运的行动：Сайт правительства Китая: «План на завтра» – действия по изменению судьбы 35 000 детей-сирот с ограниченными возможностями. Оригинальный текст: URL:https://www.gov.cn/ztl/61/content_630569.htm (дата обращения: 24.08.2024)

96. 吴扬新：观《隐秘的角落》，看《民法典》中的监护制度：У Янсинь «Скрытый угол: взгляд на систему опеки в Гражданском кодексе». Оригинальный текст: URL:<https://www.chinacourt.org/index.php/article/detail/2020/07/id/5337914.shtml> (дата обращения: 13.07.2024)

97. 第七次全国人口普查公报：Центральное народное правительство Китайской Народной Республики Бюллетень седьмой Всекитайской переписи населения. Оригинальный текст: URL:https://www.gov.cn/guoqing/2021-05/13/content_5606149.htm (дата обращения: 21.07.2024)

98. 中华人民共和国中央人民政府：民政部举行“民政这五年”系列专题新闻发布会：Центральное народное правительство Китайской Народной Республики: Министерство гражданских дел провело серию специальных

пресс-конференций на тему «Работа в сфере гражданских дел за последние пять лет»

Оригинальный

текст:

URL:https://www.gov.cn/lianbo/bumen/202410/content_6981966.html(дата обращения: 21.07.2024)

99. 北京日报：我国留守儿童数量降至 902 万人,留守儿童问题得到缓解：Пекинская газета .Число оставленных без присмотра детей в Китае сократилось до 9,02 миллиона, и проблема оставленных без присмотра детей была ослаблена. Оригинальный текст:
URL:<https://xinwen.bjd.com.cn/content/s64df3d81e4b00804e0a1b92e.html> (дата обращения: 13.05.2024)

Список использованных источников и литературы на русском языке.

1. Законодательство и иные нормативные правовые акты

а) Международные акты и документы

1. Европейская конвенция об усыновлении детей от 24.04.1967 г. (ETS №58). Заключена в г. Страсбурге 24.04.1967 г. //Справочная правовая система «КонсультантПлюс»
2. Конвенция ООН о правах ребенка. URL:<https://www.unicef.org/zh/child-rights-convention/convention-text> (дата обращения: 13.06.2024)
3. Руководящие принципы альтернативного ухода за детьми: резолюция, принятая Генеральной Ассамблеей Оригинальный текст: Guidelines for the Alternative Care of Children: resolution adopted by the General Assembly URL:<https://digitallibrary.un.org/record/673583>(дата обращения: 13.06.2024)
4. Европейская конвенция об усыновлении детей (пересмотренная) от 27.11.2008 г. (CETS №202). Заключена в г. Страсбурге 27.11.2008 г. //Справочная правовая система «КонсультантПлюс»

5. Европейская конвенция об осуществлении прав детей от 25.01.1996 г. (Страсбург, 25 января 1996 г.). EST №160. //Справочная правовая система "Гарант"
6. Конвенция о правах ребенка (Одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) //ВВС СССР. 1990. №45. Ст.955
7. Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления" (заключена в г. Гааге 29.05.1993 г.) //Справочная правовая система «КонсультантПлюс»
8. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 1386 (XIV) от 20 ноября 1959 г.// Международная защита прав и свобод человека //М. Юридическая литература. 1990 г.

б) Акты законодательства и иные нормативно-правовые акты Российской Федерации

9. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ // СЗ РФ. 01.01.1996., №1, ст.16
- 10.Федеральный закон "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей" от 16.04.2001 г. №44-ФЗ // РГ, 2001. 20 апреля.
- 11.Федеральный закон "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" от 24.06.1999 №120-ФЗ// СЗ РФ, 28.06.1996, №26, ст.3177
- 12.Федеральный закон "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" от 24.07.1998 №124-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31, ст. 3802
- 13.Федеральный закон от 05.06.2012 №62-ФЗ "О присоединении Российской Федерации к Конвенции о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей //СЗ РФ. 11.06.2012. №24, ст.3079

14. Указ Президента РФ "Об утверждении Положения о Консульском учреждении Российской Федерации" от 05.11.1998 № 1330 // СЗ РФ. 09.11.1998. № 45, ст. 5509
15. Положение о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей. Утверждено постановлением Правительства РФ от 04.09.1995 № 883 с изм. и доп. // СЗ РФ. 1995. № 37, ст. 3628
16. Постановление Правительства РФ "О федеральных целевых программах по улучшению положения детей в Российской Федерации на 1998-2000 гг." от 19.09.1997 № 1207 // СЗ РФ. 13.10.1997. № 41, ст. 4705
17. Постановление Правительства РФ "О Межведомственной комиссии по координации работ, связанных с выполнением в Российской Федерации Конвенции ООН о правах ребенка и Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей" от 08.10.1998 № 1174// СЗ РФ. 12.10.1998. № 41, ст. 5034
18. Постановление Правительства РФ «О неотложных мерах по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» от 20.06.1992 № 409 //Справочная правовая система «КонсультантПлюс»
19. Основные направления государственной социальной политики по улучшению положения детей в Российской Федерации до 2000 г. (Национальный план действий в интересах детей). Утверждены Указом Президента РФ от 14.09.1995 № 942 // СЗ РФ. 17.09. 1995. № 37, ст. 3669
20. Основные направления государственной семейной политики. Утверждены Указом Президента РФ от 14.05.1996 № 712 // СЗ РФ. 16.05.1996. №21, ст. 2460
21. Постановление Правительства РФ "О приемной семье" от 17.07.1996 № 829// СЗ РФ. 29.07. 1996. №31, ст. 3721
22. Постановление Правительства РФ "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его

формированием и использованием" от 4 апреля 2002г. № 217 //СЗ РФ. 15.04.2002. №15, ст. 1434

- 23.Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью. Утвержден постановлением Правительства РФ от 01.05.1996 № 542 // СЗ РФ. 06.05.1996. № 19, ст. 2304
- 24.Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью. Утвержден постановлением Правительства РФ от 14.02.2013 № 117 // СЗ РФ. 09.09.2013. № 36, ст. 4577
- 25.Постановление Правительства РФ "Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществление контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории РФ" от 29.03.2001 № 275 // РГ, 13 апреля 2001 г.
- 26.Постановление Правительства РФ "О детском доме семейного типа" от 19.03.2001 № 195 // РГ. 30 марта 2001г.
- 27.Постановление Государственной Думы "О неотложных мерах по повышению государственного контроля за усыновлением" от 19.09.1997 № 1728-11 ГД // СЗ РФ. 29.09.1997. № 39, ст. 4221
- 28.Постановление Государственной Думы "Об экстренных мерах по оказанию помощи детям, оставшимся без попечения родителей и без надзора" от 19.12.1997 № 2027-11 ГД // СЗ РФ. 05.01.1998. № 1, ст. 75
- 29.Правила о временной передаче детей, находящихся в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в семьи граждан, постоянно проживающих на территории Российской Федерации. Утв. Постановлением Правительства РФ от 19.05.2009 №432// СЗ РФ.25.05.2009. №21., ст.2581

30. Распоряжение Президента РФ "О подписании Российской Федерацией Конвенции о защите детей и сотрудничестве в области международного усыновления (удочерения)" от 26.06.2000. №241-рп // СЗ РФ. 3.07.2000. №27, ст.2844
 31. Правила ведения государственного банка данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществления контроля за его формированием и использованием. Утв. постановлением Правительства РФ от 4.04.2002 №217 // СЗ РФ. 15.04.2002. №15, ст.1434
- 2. Специальная литература:**
- а) Монографии и учебная литература.**
32. Антокольская М.В. Семейное право. - М. 1997.
 33. Антокольская М. В. Лекции по семейному праву. - М. 2004.
 34. Волкова Е.Н. Защита детей от жестокого обращения. - Питер. СПб. 2007
 35. Законы об узаконении и усыновлении детей с объяснениями, извлеченными из мотивов закона 12 марта 1891 г., и с разъяснениями по определениям Правительствующего Сената /Сост. Я.А. Канторович. - СПб. 1899.
 36. Ильина О.Ю. Интересы родных и приемных детей: проблема гармонизации и приоритета //Семейное право на рубеже XX-XXI веков: к 20-летию Конвенции ООН о правах ребенка: Материалы международной научно-практической конференции (Отв.ред.О.Н.Низамиева). - М. Статут. 2011
 37. Летова Н.В. Усыновление в Российской Федерации: правовые проблемы. - М. Волтерс Клувер, 2006.
 38. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации, Федеральному закону "Об опеке и попечительству"/Под.ред. П.В. Крашенинникова. Статут, 2012 //Справочная правовая система «КонсультантПлюс»
 39. Пчелинцева Л.М. Семейное право России. – М, Норма. 2010.

40.Пухарт А.А. Правовое регулирование в России отношений по усыновлению. -М. Наука, 2016.

б) Публикации в периодических изданиях

41.Беседкина Н.И. Правовое регулирование порядка усыновления ребенка //Новый юридический журнал. №1. 2013.

42.Гришин Н. Усыновление детей // СГиП. 1979. N 7.

43.Дьяченко А., Цымбал Е. Актуальные проблемы защиты детей от жестокого обращения в современной России //Уголовное право. 1999. №4.

44.Ершова Н.В. Усыновление. Консультации // Соц. законность. 1973. N 5.

45.Кабанов В.Л. Отмена усыновления (удочерения) детей и проблемы их интересов: социально-гуманитарные аспекты // Семейное и жилищное право. №4. 2012 //Справочная правовая система «КонсультантПлюс»

46.Левушкин А.Н. Правовая природа и порядок оформления согласия родителей на усыновление (удочерение) ребенка // Законодательство. №5. Май. 2011 //Справочная правовая система «КонсультантПлюс»

47.Пергамент А.И. Некоторые вопросы усыновления //Соц. законность. 1944. N2.

48.Титова Т.А. К вопросу о международно-правовом регулировании сотрудничества государств в области усыновления (удочерения) //Российский юридический журнал. №3. Май-июнь 2013 г. // Справочная правовая система "Гарант".