

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

УДК 347.611

DOI: 10.54649/2077-9860-2021-3-47-52

Ж.Т. Кумысбекова¹

**¹к.ю.н., ассоциированный профессор,
Каспийский общественный университет,
Республика Казахстан, г. Алматы
E-mail: kumisbekova@yandex.kz**

СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ИНСТИТУТА БРАКА КНР И КАЗАХСТАНА

Аннотация

В статье автор провел сравнительно-правового анализ некоторых норм института брака по семейному законодательству Республики Казахстана и Китая. Актуальность проблем создания и распада семьи, очевидна, поскольку брак и семья представляют собой непреходящие ценности, являющиеся неотъемлемой частью человеческой цивилизации в целом. Цель правового анализа норм института брака была направлена на сравнения и выявление достоинств норм семейного законодательства того или иного государства, а также реформами семейного законодательства в Китае.

Ключевые слова: брак, семья, супруги, расторжение брака, брачный возраст, сожителство.

Ж.Т. Кумысбекова¹

¹З.ғ.к., қауымдастырылған профессор,
Каспий қоғамдық университеті
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.
E-mail: kumisbekova@yandex.kz

ҚХР ЖӘНЕ ҚАЗАҚСТАН НЕКЕ ИНСТИТУТЫНА САЛЫСТЫРМАЛЫ-ҚҰҚЫҚТЫҚТАЛДАУ

Аңдатпа

Мақалада автормен Қазақстан Республикасымен Қытайдың отбасы заңнамасы бойынша неке институтының кейбір нормаларына салыстырмалы құқықтық талдау жасаған. Отбасын құру және ыдырау мәселелердің өзектілігі анық, өйткені неке мен отбасы жалпы адамзат өркениетінің ажырамас бөлігі болып табылатын тұрақты құндылықтарының бірі болып табылады. Неке институтының нормаларын құқықтық талдаудың мақсаты белгілі бір мемлекеттің отбасылық заңнамасының нормаларының, сондай-ақ **Қытайдағы отбасы заңнамасы реформаларын салыстыру** және олардың артықшылықтарын анықтауға бағытталған.

Түйінді сөздер: неке, отбасы, ерлі-зайыптылар, неке ажырасу, некежасы, бірге тұру.

J.T. Kumysbekova¹

¹candidate of law sciences, Associate Professor,
Caspian Public University,
Republic of Kazakhstan, Almaty
E-mail:kumisbekova@yandex.kz

COMPARATIVE LEGAL ANALYSIS OF THE INSTITUTE OF MARRIAGE PRC AND KAZAKHSTAN

Annotation

In the article, the author conducted a comparative legal analysis of some norms of the institution of marriage under the family law of the Republic of Kazakhstan and China. The relevance of the problems of creating and disintegrating a family is obvious, since marriage and the family are enduring values that are an integral part of human civilization as a whole. The purpose of the legal analysis of the norms of the institution of marriage was aimed at comparing and identifying the merits of the norms of the family law of a particular state, as well as the reforms of family law in China.

Key words: marriage, family, spouses, divorce, marriageable age, cohabitation.

В настоящее время, Китай - одно из самых динамично развивающихся государств мира. Интерес к этому государству вызван не только экономическим успехом, но и культурным и историческим наследием Поднебесной. Благодаря бережному отношению к этому наследию, включение его в современную жизнь, сформировался, не похожий на западный, путь развития китайского общества, в котором традиционные и инновационные аспекты очень тесно переплетены. Семейная политика Китая, тому доказательство.

Наличие общих границ между Казахстаном и Китаем, традиционно долгосрочные, тесные контакты, сотрудничество, эти отношения народов двух государств, делают изучение брачно-семейного законодательства Китая, путем правового сравнения с нормами казахстанского законодательства, интересным.

Веками заключению брака и функционированию семьи в Китае придавалось особое значение. Семья представляла собой мини государство, где глава семьи признавался императором и нарушение семейных устоев считалось как нарушение государственных законов. Семейные отношения, точно также, как между императором и подданными, основывались на постулатах конфуцианской морали. На основе конфуцианских суждений о семье, особенностях взаимоотношений между различными родственниками и учении о почтении старших и любви к младшим, в Китае сложилась традиционная модель семейных отношений, где основным звеном являлся брак.

Общезвестно, что сравнительно-правовой метод позволяет не только определить позитивные тенденции в развитии права другого государства, но и по возможности посеять и взрастить их в своем национальном праве [1, с. 12]. Тем самым, сравнительно-правовое исследование не ограничивается задачей расширения сферы познания, оно способствует

развитию, как казахстанской, так китайской правовой доктрины.

Прежде чем перейти непосредственно к правовому анализу норм семейного законодательства Китайской Народной Республики и Казахстана, хотелось бы отметить, что первым законодательным актом, регулирующим брачно-семейные отношения, стал Закон КНР «О браке», принятый в 1980 году - это основной закон, регулирующий брак и семейные отношения [2]. После он был переработан два раза. Предпоследняя редакция была принята 28 апреля 2001 года. Этот закон содержал 53 статьи. В 2020 году принят, а в январе 2021 года вступил в силу, первый в истории Китая Гражданский кодекс (далее ГК КНР), который вобрал в себя большинство норм гражданского права. Пятый раздел этого кодификационного документа, содержащий нормы брачно-семейного права, заменил действовавший Закон КНР «О браке» [3]. На сегодняшний день в КНР действует 656 открытых писанных источников права различных уровней, посвященных регулированию брачно-семейных, среди которых: 9 законов, 18 административно-правовых правил, 428 официальных судебных толкований, 182 внутриведомственных постановлений, 3 воинских регламента, 2 внутрипартийных правила, 11 коллективных решений, 3 отраслевых решения.

В Казахстане же семейно-брачные отношения регулируются Кодексом РК «О браке (супружестве) и семье» (далее КоБС РК), принятым 26 декабря 2011 года [4], еще раньше существовал Закон РК «О браке и семье» от 17 декабря 1998 года. Всего КоБС РК содержит 283 статьи. Структура кодекса состоит из двух частей – общей и особенной, что дает возможность достичь необходимой кодификации законодательства. Понятно, что параллельно с КоБС РК, правовое регулирование вопросов семьи и брака осуществляется более 30 нор-

мативными актами законного и подзаконного характера.

Сравнительно-правовой анализ хотелось бы начать с института брака. В соответствии с п. 26 ст. 1 КоБС РК, брак (супружество) – равноправный союз между мужчиной и женщиной, заключенный при свободном и полном согласии сторон в установленном законом Республики Казахстан порядке, с целью создания семьи, порождающий имущественные и личные неимущественные права, и обязанности между супругами.

По нашему мнению, казахстанский законодатель в названии кодекса, термином «брак», обозначил юридический факт, порождающий отношения супружества, тем самым определив особый правовой статус лиц, состоящих в браке.

Очевидно, что нормы семейного права связывают юридические последствия с фактами длящегося характера (факты-состояния). Состояние – это уже существующие общественные отношения. М.В. Антокольская поясняет, что «состояния в большинстве случаев, сами являются правоотношениями, например, состояние в браке есть состояние в брачном правоотношении» [5, с. 88]. Поэтому возникновению брачных правоотношений предшествуют как бы две группы юридических фактов: сначала одни из них порождают состояние супружества, в нашем случае регистрация соглашения о заключении брака, затем это состояние самостоятельно или в совокупности с другими юридическими фактами приводит к возникновению супружеских правоотношений. Пока существует брак существуют супружеские правоотношения.

Семейное законодательство КНР не содержит дефиницию брака, регламентируя тем, что традиционный китайский брак – включает не только союз между супругами, но и союз между двумя семьями мужчины и женщины, иногда устанавливаемый по предварительной договоренности между семьями. Доказательство тому ст. 1050 ГК КНР, которая гласит, что после регистрации брака по обоюдному согласию женщина может стать членом семьи мужчины или наоборот [3].

Если семейный кодекс Казахстана не признаёт фактическое сожительство как мужчины и женщины, так и лиц одного пола (п.3 ст.2 КоБС РК), то брачно-семейное законодательство Китая не содержит такой нормы, только устанавливает запрет на сожительство одного

из супругов с другим лицом (ст. 1042 ГК КНР). Надо обратить внимание, что ст. 1042 ГК КНР закрепляет основные принципы матримониальной системы и отношений между членами семьи: единобрачие, равенство мужчины и женщины, свободное вступление в брак. Ценностями культуры матримониального поведения выступают социальная ответственность, взаимоуважение, взвешенность действий, т.е. не просто наличие семьи, а вступление в брак именно с тем, кто выбран по личным качествам, с чувством любви.

Брачный возраст по семейному законодательству Казахстана – 18 лет, в Китае брачный возврат для мужчин составляет 22 года, для женщин – 20 лет. В предыдущем Законе КНР «О браке», была установлена норма, которая поощряла поздние браки и позднее деторождение (ст. 6 Закона О браке)[2]. Эта норма была связана с государственной политикой, которая направлена на планирование рождаемости в связи с перенаселением в Китае. В ныне действующем Гражданском кодексе, мы уже не находим этого положения. По-видимому, это связано, с тем что в Китае наблюдается сокращение населения, в этой связи правительство Китая предлагает меры стимулирования рождаемости, и отмены политики планирования семьи.

В Китае законом не устанавливается возможность снижения брачного возраста, тогда как в Казахстане, при наличии уважительных причин (беременности и рождении общего ребенка), снижение брачного возраста возможно только на два года, т.е. до 16 лет, в Казахстане это предельный минимальный брачный возраст.

Вместе с условиями для заключения брака, китайское и казахстанское брачно-семейное законодательство определяет обстоятельства, запрещающие брак, они аналогичны, но есть и различия. Так, статья 11 КоБС РК запрещает: брак между лицами одного пола, китайское законодательство не содержит такой нормы. На сегодняшний день, не определена политика китайского государства в отношении ЛГБТ-сообщества, существует так называемое «три нет» — нет разрешению, нет запрету и нет пропаганде.

В Казахстане и в Китае существует запрет на брак между близкими родственниками, но Китай пошел дальше, установив запрет на заключение брака между кровными родственниками по прямой линии или кровными родственниками по боковой линии в пределах трех поколений (ст. 1048 ГК). Тогда как, казахстанское

законодательство под близкими родственниками понимает: родителей, детей, усыновителей, усыновленных, полнородных и неполнородных братьев и сестёр, дедушек, бабушек, внуков (п. 13 ст. 1 КоБС РК). То есть брак между родственниками по боковой линии разрешен, не говоря уже о предыдущих трёх поколениях.

В КоБС РК не допускается заключение брака между усыновителями и усыновленными, детьми усыновителей и усыновленными детьми (п. 4 ст. 11 КоБС РК), законодательство Китая не содержит такого запрета.

В Китае, также, как и в Казахстане признается только моногамный брак. Мало того в Китае, если нарушен принцип единобрачие предусматривается уголовное наказание (ст. 258УК КНР) предусматривающее наказание в виде ареста (ограничение свободы сроком от 1 месяца до 6 месяцев) или тюремного заключения сроком до 2 лет для лица, повторно зарегистрировавшего брак при наличии супруга (супруги) или вступление в брак с лицом, заведомо состоящим в браке [6]. Статья 1091 ГК КНР устанавливает норму в соответствии с которой невиновная сторона вправе потребовать компенсацию ущерба, если расторжение брака произошло по причине двоебрачие (двоеженство, двоемужество); сожительство одного из супругов с другим лицом; совершил домашнее насилие; жестоко обращался с членом семьи или покинул его; или же действовал с другими серьезными ошибками [3].

Двоебрачием также признается сожительство с третьими лицами без регистрации брака «адюльтер» при условии, что такие отношения «совместного проживания носят длящийся характер». Анализ судебной практики показывает, что к «длящимся» китайские суды приравнивают срок от 6 месяцев или от 1 года совместного проживания [7].

Бракоразводный процесс что в Казахстане, что в Китае осуществляется во внесудебном и судебном порядке. Однако, китайское законодательство предусматривает внесудебный порядок, путем составления, в письменной форме, соглашения между супругами о расторжении брака, которое они лично должны зарегистрировать, в местном отделе по гражданским делам. Это соглашение содержит решение таких вопросов, как алименты, раздел собственности и распределение долгов (ст. 1076 ГК КНР). В том случае, если один из супругов не желает расторгнуть брак, он может отозвать заявление о регистрации расторжения брака в течение тридцати дней. В Казахстане также,

как и в Китае, установлен тридцатидневный срок для примирения.

Схожесть процедуры регистрации расторжения брака, анализируемых двух государств заключается: 1) подача совместного заявления производится при личном присутствии лиц, расторгающих брак; 2) ожидание в течение 30 дней со дня подачи совместного заявления о расторжении брака (срок примирения). ГК КНР содержит еще одно требование, которое не предусмотрено казахстанским, - это подача совместного заявления о выдаче свидетельства о расторжении брака в течение следующих 30 дней. Если какая-либо из сторон не обращается с заявлением о выдаче свидетельства о расторжении брака, то заявление о регистрации расторжения брака считается отозванным, т.е. брак будет считаться действительным.

В Казахстане, в соответствии со статьей 17 КоБС РК, внесудебный порядок расторжения брака производится в органах регистрации актов гражданского состояния (далее - РАГС). В орган РАГС оба супруга могут обратиться за расторжением брака, при обоюдном согласии, отсутствие общих несовершеннолетних детей, и взаимных претензий, в т. ч. и имущественных. Отсутствие общих несовершеннолетних детей — это самое важное условие для расторжения брака в административном порядке.

В Китае, в судебном порядке возможно расторгнуть брак в случае 1) если брак был заключен по принуждению (ст. 1052 ГК КНР), 2) если один из супругов приобрел серьезную болезнь от другого супруга, который, в свою очередь не поставил его в известность о наличии у него этого опасного заболевания (ст. 1053 ГК КНР). Как мы видим, если в Казахстане брак был заключен при наличии вышеперечисленных условий, то такой брак будет не расторгнут, а признан недействительным (п. 2-3 ст. 25 КоБС РК).

В суде Китая, расторжение брака возможно в случае односторонней подачи заявления супругой или супругом, или же, если:

- 1) один из супругов является двоеженцем или сожительствует с другим лицом;
- 2) один из супругов совершает домашнее насилие, любое другое жестокое обращение или бросает члена семьи;
- 3) один из супругов пристрастен к азартным играм, злоупотребляет наркотиками и т.п., и отказывается исправить такое поведение, несмотря на неоднократные предупреждения;
- 4) супруги разлучены не менее чем на два

полных года из-за разногласий в браке;

5) существуют другие обстоятельства, при которых между супругами больше не существует взаимной привязанности.

6) если один из супругов объявлен без вести пропавшим.

Казахстанское брачно-семейное законодательство, четко определило, что судебный порядок расторжения брака возможен: 1) при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака; 2) при наличии общих несовершеннолетних детей; 3) при наличии имущественных и иных претензий супругов друг к другу; 4) если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, своими действиями либо бездействием уклоняется от расторжения брака (п. 2 ст. 19 КоБС РК).

Праву Китая известен институт «Военного брака», под которым понимается официально зарегистрированные брачно-семейные отношения с лицом, состоящим на действительной военной службе в составе Народно-освободительной армии Китая, Народной вооружённой полиции Китая в офицерской или солдатской должности. Дело в том, что профессия военнослужащего - почетная профессия для Китая, поэтому военная служба влияет определенным образом на быт семьи. В военном браке, если супруга военнослужащего подает прошение о разводе, то согласие супруга, являющегося военнослужащим на действительной службе, должно быть получено, если только он не виновен (ст. 1081 ГК КНР). В перечень виновных деяний военнослужащего супруга, входят следующие обстоятельства:

1. Двоебрачие или сожителство с третьим лицом;

2. Семейное насилие, жестокое обращение, оставление члена семьи;

3. Пристрастие к азартным играм, наркоти-

ческим средствам и другие вредные привычки, неисправимые несмотря на многократные наставления.

Кроме того, именно вышеизложенные «виновные действия должны послужить поводом для разрыва семейных отношений между супругами», т.е. необходимо доказать причинно-следственную связь между действиями военнослужащего и неблагоприятными последствиями в виде ухудшения качества отношений между супругами военного брака и невозможности продолжения таких брачно-семейных отношений для супругов.

Подводя итоги, можно сделать вывод о том, что несмотря на разные пути развития, менталитет и условия жизни, законодательство, регулирующее отношения брака и семьи Казахстана и Китая, имеет больше сходства чем различия. В Казахстане институт брака основан на нормах и семейного и гражданского права. В то время как в Китае отношения брака и семьи регулируется нормами Гражданского кодекса, статья 1040 ГК КНР звучит: «Эта книга регулирует гражданско-правовые отношения, возникающие в браке или семье». Однако в Казахстане и в Китае семейная политика является важной составной частью социальной политики, задача которой - обеспечение «социальной стабильности», в социальной политике актуализирует проблему социальной защищенности групп населения, особо в ней нуждающихся – это дети, женщины и пожилые люди. Таким образом, несмотря на некоторые различия в правовом регулировании норм об заключении, расторжении и недействительности брака, данный институт как в Казахстане, так и в Китае учрежден с целью укрепление института брака, защиты семьи и ценностей семейной жизни, создание необходимых условий для выполнения семьей её функций.

Список использованных источников:

1. Матвеева Н. А. Институт брака в семейном праве России, Украины и Беларуси: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук Москва, 2006. – С. 12 - 14.
2. Закон КНР «О браке» от 10 сентября 1980г. Режим доступа- <https://chinahelp.me/>
3. Гражданский кодекс КНР от 28 мая 2021г. Режим доступа - <https://ru.chinajusticeobserver.com/law3>.
4. Кодекс РК «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г. Режим доступа - <https://online.zakon.kz/>
5. Антокольская М.В. Семейное право: учебник. – М.: Юристъ, 1996. 336 с.
6. Уголовный кодекс КНР от 01 ноября 2016г. Режим доступа - <https://www.mfa.gov.cn/ce>.
7. Модификация брачно-семейных отношений и уголовно-правовая ответственность в Китайской Народной Республике Режим доступа - <https://zakon.ru>

References:

1. Matveyeva N. A. Institutbraka v semeynompraveRossii, UkrainyiBelarusi: Avtoreferatdissertatsiinasoiskaniyeuchenoystepenikandidatayuridicheskikh nauk Moskva, 2006. – S. 12 - 14.
2. Zakon KNR «O brake» ot 10 sentyabrya 1980g. Rezhimdostupa- <https://chinahelp.me/>
3. Grazhdanskykodeks KNR ot 28 maya 2021g. Rezhimdostupa - <https://ru.chinajusticeobserver.com/law3>.
4. Kodeks RK «O brake (supruzhestve) isemye» ot 26 dekabrya 2011 g.Rezhimdostupa - <https://online.zakon.kz/>
5. Antokolskaya M.V. Semeynoyepravo: uchebnik. – M.: Yurist, 1996. 336 s.
6. Ugolovnykodeks KNR ot 01 noyabrya 2016g. Rezhimdostupa - <https://www.mfa.gov.cn/ce>.
7. Modifikatsiyabrachno-semeynykhotnoshenyiugolovno-pravovayaotvetstvennost v Kitayskoy-NarodnoyRespublikeRezhimdostupa - <https://zakon.ru>