

**Секция «Юриспруденция»**

**Институт аналогии как метод восполнения пробела в праве**

**Басараб Юлия Александровна**

*Студент*

*Алтайский государственный университет, Юридический факультет, Барнаул,  
Россия*

*E-mail: basarabjuli21@mail.ru*

В процессе правоприменения может оказаться, что в действующем праве отсутствует конкретная правовая норма, прямо регулирующая обстоятельства рассматриваемого дела. Данная ситуация может возникнуть в связи с тем, что законодатель не всегда в состоянии учесть все многообразие общественных отношений, которые требуют правового регулирования. Налицо пробел в праве, то есть такое положение, когда определенные общественные отношения, находящиеся в целом в сфере правового регулирования, оказываются неурегулированными конкретными правовыми нормами.

Одним из методов восполнения пробела в праве является юридическая аналогия. Которая представляет собой разрешение случая, непосредственно не урегулированного правом, но обязательно находящегося в сфере правового регулирования, путем применения правовой нормы, регулирующей сходные по характеру отношения (аналогия закона), или на основе общих начал и смысла законодательства (аналогия права).

Таким образом, в юриспруденции предусматривается два вида аналогии – аналогия закона и аналогия права.

Аналогия закона заключается в следующем. Когда необходимо разрешить конкретное юридическое дело, при этом отсутствует норма права, регулирующая данные общественные отношения, суд в законодательстве может отыскивать нормы, регулирующие сходные, аналогичные отношения и применить их при разрешении данного дела. Следует отличать аналогию закона от распространительного толкования. Допускается аналогия не против закона и не вопреки закону, а только на основании закона и в пределах закона. Поэтому совершенно исключается применение аналогии, когда данный случай предусмотрен законом. Аналогия может применяться лишь как исключение, а не как правило; ее применение ограничивается узкими рамками и производится лишь как средство восполнения неизбежных пробелов в законе. В судебной практике можно найти немало примеров применения аналогии закона.

Аналогия права представляет собой принятие решения по конкретному делу на основе общих начал, общих принципов права, смысла законодательства. Здесь, как и при аналогии закона, также существует необходимость в разрешении какого-либо юридического вопроса, также нет нормы права, непосредственно регулирующей данные общественные отношения. Однако при аналогии права отсутствует и аналогичная норма, то есть норма, регулирующая сходные общественные отношения, поэтому возникает необходимость обращения к общим принципам права, которые или уже непосредственно сформулированы в законодательстве, или выработаны научным правосознанием. Аналогия права является исключительным средством применения права, применяется при исчерпании всех других средств регулирования отношений.

Следует помнить, что аналогия является только юридическим приемом, позволяющим лишь восполнить, но не устранить пробел. Общая неурегулированность в данной

ситуации остается, но при помощи аналогии в данном конкретном случае она восполняется. Правоприменитель по общему правилу не уполномочен устранять пробелы. Он вынужден преодолевать это препятствие в решении дела, не будучи в силах его убрать. Недопустим отказ в решении дела из-за отсутствия нормы, предусматривающей данные фактические обстоятельства. Но при этом следует принимать во внимание, что не во всех отраслях права допустимо применение аналогии. Так, в сфере публичного права (в уголовном, административном праве), аналогия запрещена и действует принцип «нет правонарушения и нет наказания без закона». Однако существует точка зрения, что возможно применение института аналогии в Общей части Уголовного Кодекса Российской Федерации. Данную точку зрения поддерживают М.В. Морозов, В.В. Мальцев и М.А. Кауфман. Зачастую использование аналогии в Общей части Уголовного Кодекса Российской Федерации служит принципу законности, в то время как точное следование тексту статьи наоборот может противоречить, например, неотвратимости ответственности (ст.58 УК РФ). Кроме того, представляется целесообразным исключить из Уголовного Кодекса Российской Федерации ч. 2 ст. 3, которая запрещает применение аналогии. И для этого имеются определенные доводы. Следует отметить, что до принятия Уголовного Кодекса РСФСР 1960 года в российском уголовном праве допускалась аналогия.

Как правило, аналогия применяется в рамках одной отрасли права, что гарантирует сходство правовых норм, так как в рамках отрасли существует единый предмет и метод правового регулирования. Однако возможно и межотраслевое применение юридической аналогии, так называемой субсидиарной аналогии. Ярким примером является такая молодая отрасль права как Семейное право, которое используют нормы профилирующей отрасли – Гражданского права.

При применении института аналогии следует учитывать ряд определенных требований.

Итак, аналогия – это необходимый метод призванный восполнить пробел в праве, путем применения правовой нормы, регуливающей сходные по характеру отношения (аналогия закона), или на основе общих начал и смысла законодательства (аналогия права).

### **Литература**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994г. №51-ФЗ: Часть 1 (ред. от 28.12.2013) // Российская газета от 8 декабря 1994 г. N 238-239
2. Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона) от 21.03.1804 (с изм. и доп. по состоянию на 01.09.2011) // <http://base.consultant.ru/>
3. Кассационное определение СК по гражданским делам Амурского областного суда от 22 апреля 2011 г. по делу N 33-1966/11 // <http://www.home.garant.ru/>
4. Конституция Российской Федерации (с поправками от 30 декабря 2008 г., 5 февраля 2014 г.) // Российская газета от 25 декабря 1993 г. N 237
5. Лазарев В.В. Теория государства и права : учебник для бакалавров / В.В. Лазарев, С.В. Липень. – 4-е изд., перераб. и доп. – М. : Издательство Юрайт; ИД Юрайт, 2012. С. 455-457.

6. Мальцев В.В. Принцип законности в уголовном праве Российской Федерации // Уголовное право. 2003. № 1. С. 37-38.
7. Морозов М.В. О применении аналогии при назначении уголовного наказания // <http://sibac.info>
8. Постановление ВЦИК от 1 июня 1922 года О введении в действие Уголовного кодекса РСФСР. // <http://base.consultant.ru/>
9. Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 20 января 2014 г. N 13АП-24945/13 // <http://www.home.garant.ru/>
10. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. N 223-ФЗ (ред. от 25.11.2013) // Российская газета от 27 января 1996 г. N 17
11. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ (в ред. от 03.02.2014) // Собрание законодательства Российской Федерации от 17 июня 1996 г. N 25 ст. 2954

#### **Слова благодарности**

Большое спасибо за проведение такой значимой конференции. Буду очень рада принять участие и надеюсь получить безграничный научный опыт.