

Семендяев Тимофей Тимофеевич¹¹²

Студент юридического института
АНО ВО «Российский новый университет»

Научный руководитель:
к.ю.н., доцент
Помазкова С.И.

Аналогия закона (права) в гражданском праве

Аннотация: Данная статья посвящена рассмотрению и изучению применения института аналогии права и закона в сфере гражданских правоотношений. Эта тема является наиболее актуальной в данной отрасли, ведь следствием эволюции гражданского права является дифференциация правоотношений, что неизбежно приводит к появлению новых пробелов. Мы провели анализ аналогии права и закона, а именно изучили их сущность, исследовали каковы основания их применения и обосновали как необходимо регулировать этот институт, чтобы он служил тем целям, для которых предназначался. В основу статьи была положена общая методологическая база.

Ключевые слова: аналогия права, аналогия закона, пробел в праве, статья 6 ГК.

T.T. Semendyaev

Analogy of law in civil law

Annotation. This article is devoted to the consideration and study of the application of the institution of analogy of law and law in the field of civil legal relations. This topic is the most relevant in this industry, because a consequence of the evolution of civil law is the differentiation of legal relations, which inevitably leads to the emergence of new gaps. We analyzed the analogy of law and law, namely, we studied their essence, investigated what are the grounds for their

¹¹² © Семендяев Т.Т., 2021 г.



application and substantiated how it is necessary to regulate this institution so that it serves the purposes for which it was intended. The article was based on a general methodological basis.

Key words: *analogy of law, analogy of law, gap in law, article 6 of the Civil Code.*

Основной тенденцией правотворчества как в мире, так и на национальном уровне является максимизация охвата общественных отношений правом, соответствие их закону. Однако нынешняя национальная российская система права не лишена пробелов, которые неизбежно приводят либо к коллизии правовых норм, либо к невозможности применения законодательных предписаний, регулирующих общественные отношения в сфере гражданского права. Следствием этого являются такие негативные последствия как нарушения прав, свобод и законных интересов субъектов гражданского права. В данном случае пробелом в праве является отсутствие нормы права или ее отдельной части, необходимых для регулирования отношений, имеющих правовой характер [5]. Решением данных проблем является применение такого института права, как аналогия закона (права).

Присутствие рыночной экономики в государстве дало рост роли аналогии права, ведь важными условиями развития рынка являются принципы свободы выбора и свободы заключения договора (то есть список оснований возникновения правоотношений не исчерпывающий, договор может быть и не предусмотрен Гражданским кодексом РФ - пункт 1 статьи 8, пункт 2 статьи 421). Данные принципы могут провоцировать появление новых, непоименованных договоров, которые никак не урегулированы законодательством. Институт аналогии является эффективным и оперативным средством преодоления пробелов. Благодаря ему право может быть гибким, подстраивающимся под новые объективные реалии и одновременно стабильным.



Аналогией (от греч. “соответствие”) является метод преодоления пробела в праве, (то есть тех отношений, которые не урегулированы законом) который реализуется посредством применения нормы, регулирующей сходные отношения, либо который реализуется на основании общих правовых принципов.

Применение этого способа преодоления пробелов необходимо для регулирования общественных отношений в гражданском праве. Целью существования данного института является защита прав и интересов граждан и организаций.

В Гражданском кодексе законодатель указал два вида аналогий — это аналогия закона и аналогия права. Причем без последнего не может существовать и первого. Как толкует статья 6 ГК РФ, если “отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулиющее сходные отношения (аналогия закона)” [1]. То есть для применения аналогии закона необходим ряд условий:

- правоотношения должны относиться к категории гражданско-правовых (статья 2 ГК РФ), а именно это касается имущественных отношений, договорных обязательств, вещных прав, прав интеллектуальной собственности;
- должны отсутствовать какие-либо правовые нормы, регулирующие данные правовые отношения;
- стороны не урегулировали порядок взаимоотношений в соглашении;
- отсутствует обычай делового оборота, применимый к данным отношениям;

- имеется норма, которая регулирует сходные отношения и может быть применена по аналогии, при этом суть, содержание правоотношений должны быть одинаковыми, а расхождение в некоторых деталях;
- цель применимой по аналогии нормы должна соответствовать сути правового регулирования данного правоотношения (то есть, когда императивные нормы ограничивают рамки отношений, применяемых по аналогии). Например, по договору займа между гражданами не могут применяться по аналогии нормы о кредитном договоре, так как согласно пункту 1 статьи 819 ГК одной из сторон должен быть банк или кредитное учреждение.

Аналогия закона довольно часто встречается в судебной практике, что нельзя сказать об аналогии права. При этом ограничений по применению данного института гражданское законодательство не содержит, в отличие от публичных отраслей права [9]. В качестве примера можно привести приносящую доход деятельность некоммерческой организации. Данные отношения прямо не урегулированы законом, поэтому к этой деятельности применяются нормы права, которые регулируют предпринимательскую деятельность (вывод содержится в 3 абзаце 21 пункта Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25).

Что касается судебной практики, то, например, Верховный суд РФ при разрешении спора о правах лиц с общей долевой собственностью обращался к пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23.07.2009 N 64 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров о правах собственников помещений на общее имущество здания". В нем сказано, что отношения собственников помещений, расположенных в нежилом здании, возникающие по поводу общего имущества в таком здании, прямо законом не урегулированы. Поэтому в соответствии с пунктом 1 статьи 6 Гражданского кодекса РФ к указанным отношениям подлежат

применению нормы законодательства, регулирующие сходные отношения, в частности статьи 249, 289, 290 ГК РФ (определение от 23.05.2016 по делу № 306-ЭС16-4112).

Менее распространенным механизмом преодоления пробелов в гражданских правоотношениях является аналогия права. Под данным институтом понимается такая ситуация, при которой общественные отношения не урегулированы ни конкретными нормами права, ни нормами, регулирующими схожие отношения. В этом случае необходимо применять “общие начала и смысл гражданского законодательства” (пункт 2 статьи 6 ГК РФ).

Однако, что законодатель имеет в виду, когда говорит об общих началах и смысле гражданского законодательства? По этому вопросу мнения ученых расходятся. К числу наиболее популярных точек зрения относится, например, мнение правоведа Суханов Е. А. Он считает, что общие начала — это принципы гражданско-правового регулирования, которые закреплены в статье 1 ГК РФ, а отраслевые особенности гражданского права (предмет и метод) являются смыслом гражданского законодательства. При этом некоторые ученые считают, что общие начала и смысл гражданского законодательства являются синонимами, тождественными понятиями. То есть аналогия права во многом схожа с аналогией закона, однако отличительным условием ее применения является невозможность применения нормы права, которые регулирует подобные правоотношения, из-за их отсутствия.

Стоит отметить, что правоприменитель при обращении к аналогии права не создает какую-либо норму и не меняет систему законодательства, а пользуется данным институтом *ad hoc*, используя общие и специальные принципы гражданского права, которые закреплены в пункте 2 статьи 6 ГК РФ ГК - добросовестности, разумности и справедливости. Среди незакрепленных принципов в судебной практике наиболее часто



используется судьями при вынесении решений принцип эквивалентности, который предполагает по своему содержанию равноценность обмениваемых благ.

Институт аналогии права является наименее популярным средством преодоления пробелов в гражданских правоотношениях. Это связано с тем, что, во-первых, этот способ следует применять исключительно по “остаточному принципу”, когда нет других норм, которые как-либо связаны с данным правоотношением. Во-вторых, практическое и теоретическое содержание данного механизма неоднозначно, судьи расходятся в сути и в применении этого института права.

Пример использования данного института можно увидеть в деле N А65-5816/2017 от 28.08.2019. Арбитражный суд Поволжского округа при разрешении спора о взыскании заложенного имущества руководствовался пунктом 25 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 N 10 "О некоторых вопросах применения законодательства о залоге", в котором сказано, что исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости (пункт 2 статьи 6 ГК РФ), не может быть обращено взыскание на заложенное движимое имущество, возмездно приобретенное у залогодателя лицом, которое не знало и не должно было знать о том, что приобретаемое им имущество является предметом залога.

Стоит сказать, что аналогия является временным явлением, то есть она по определенному случаю помогает преодолеть пробел в праве, однако сам пробел сохраняется. И это является неким знаком для законодателя, стимулом для устранения пробела.

Таким образом, данный институт права в его истинном предназначении является максимально эффективным и оперативным механизмом преодоления проблем в сфере гражданских правоотношений. Однако



эволюция области гражданско-правового регулирования и развитие отношений в целом способствуют увеличению числа пробелов, поэтому необходимо иметь четкие условия для применения аналогии, а также его пределы. Иначе, без должного регулирования и контроля как в теории, так и на практике, он может привести к целям, противоположным тем, для которых данный институт предназначался.

На данный момент правоприменительная практика по разрешению конфликтов с помощью аналогии права носит противоречивый и непоследовательный характер. Причинами этого является субъективизм принципов добросовестности, разумности и справедливости, ведь каждый правоприменитель понимает их по-разному, по-своему. Возможным решением этого является углубленное исследование теоретиками практического применения аналогии, а также установление четких границ и концепций использования данного института.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ.
2. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 23.05.2016 по делу № 306-ЭС16-4112.
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации".
4. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 N 10 "О некоторых вопросах применения законодательства о залоге".
5. Постановление ФАС Сев.-Кавказ. окр. от 13 июня 2000 г. по делу № А32- 1463/2000-9/51.
6. Постановление Арбитражного суда Поволжской области от 29.08.2019 N Ф06-50874/19 по делу N А65-5816/2017.
7. Суханов Е.А. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / 2-е изд., стереотип. – М.: Статут, 2011. С. 105.



8. Сырых В. М. - Теория государства и права: Учебник для вузов, 2006, С. 930.

9. Народный СоветникЪ. URL: <https://nsovetnik.ru/teoriya-prava/analogiya-zakona-i-analogiya-prava-eto/> (дата обращения 21.11.2020).

