

Дышекова Зарема Юрьевна

Магистрант

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Гражданское право, семейное право, МЧП

Некоторые вопросы института аналогии в гражданском праве

Аннотация. Изменения, происходящие в социальной сфере российского общества в последние десятилетия, потребовали обновления всей действующей системы российского права. Результатом такого обновления, а равно продолжающихся процессов ускоренного развития экономических, политических и социальных отношений является возникновение многочисленных ситуаций, за которыми, трудно успеть даже при идеальной постановке нормотворческой деятельности, и соответственно неурегулированных либо недостаточно полно урегулированных действующим законодательством.

Ключевые слова: пробелы в праве, аналогия закона, аналогия права, гражданское законодательство, правоприменение.

Если отдельные отношения, возникающие в процессе правоприменения, прямо не урегулированы нормами закона, то при определенных условиях обычно допускается применение аналогии закона или аналогии права. Аналогия закона может иметь место тогда, когда на неурегулированное отношение распространяется действие законодательной нормы, регулирующей сходное правоотношение. Аналогия права используется, когда для урегулирования возникающих в процессе отношений непосредственно применяются общие начала и принципы уголовно-процессуального, конституционного и международного права [6].

Однако конкретизирующие возможности аналогии права не беспредельны. Восполняя с ее помощью пробелы в законе, правоприменитель

не вправе выходить за смысловые пределы основной нормы, которая может лишь интерпретироваться при помощи тех или иных видов и правил толкования.

В соответствии с закрепленными в ст. 1 ГК РФ положениями о свободном, диспозитивном, инициативном и многовариантном характере поведения субъектов гражданского права, законодатель предусмотрел правило п. 1 ст. 8 ГК РФ о том, что гражданские права и обязанности возникают не только из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, но и из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности [3].

Указанное обстоятельство принципиально исключают реальную возможность обеспечить прямое нормативное воздействие на все отношения, составляющие предмет гражданско-правового регулирования. Уже в силу этого пробелы в гражданском праве – явление объективно неизбежное. Ясно также и то, что при формальном отсутствии пробела имеющиеся в наличии гражданско-правовые нормы могут оказываться дефектными – технически некачественными, неполными, противоречивыми, невнятными, что будет сигнализировать о наличии пробела по существу [10].

Эффективным средством преодоления правовых пробелов теория цивилистики исторически признает использование аналогии закона и аналогии права. Как отмечал Е.В. Васьковский, восполнять пробелы с помощью наличного материала законодательства, т. е. извлекая из существующих норм другие, явно не выраженные, но логически вытекающие из них – наиболее правильный и целесообразный способ. Применяя его, суды, во-первых, остаются в пределах действующего, т. е. надлежащим порядком санкционированного и обнародованного законодательства и, во-вторых, руководствуются приемами общечеловеческой логики, всеми людьми сознательно или бессознательно применяемыми [11].

Действующее гражданское законодательство напрямую закрепляет материально-правовую возможность аргументации юридических решений посредством аналогии. Согласно п. 1 ст. 6 ГК РФ в случаях, когда предусмотренные п. 1 и 2 ст. 2 ГК РФ отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона). В соответствии с п. 2 ст. 6 ГК РФ при невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

В статье 6 ГК РФ «Применение гражданского законодательства по аналогии» установлены правила преодоления правовых пробелов в сфере гражданско-правового регулирования. Правовые пробелы возникают вследствие отсутствия регулирования как нормативного (соответствующих норм гражданского законодательства), так и индивидуального (соглашения сторон), а также применимого обычая [2].

Первым шагом в преодолении правового пробела является аналогия закона, т.е. применение гражданского законодательства, регулирующего сходные отношения. Суды при разрешении споров довольно активно используют аналогию закона. При этом по аналогии применяются преимущественно нормы ГК и иных законов. Так, Президиум ВАС РФ в Постановлении от 19 июня 2012 г. № 2665/12 по делу № А41-13623/11 [13] установил: «Поскольку внесение учредителем недвижимого имущества в уставный капитал учреждаемого общества предполагает передачу последнему этого имущества и требует регистрации перехода права, то в случае, когда такое имущество фактически было передано учредителем, к указанным сделкам могут быть применены по аналогии правила статьи 551 Гражданского кодекса,

если по обстоятельствам спора это не противоречит существу правоотношений сторон».

Приведенные в ст. 6 ГК РФ правила аналогии следует признать достаточно емкими и внятыми. Из них видно, как и по каким признакам законодатель различает аналогию закона и аналогию права, каковы общие условия реализации механизма аналогии. В частности, нормы ст. 6 ГК РФ [1] позволяют понять, что а) подлежащая правовому воздействию посредством аналогии социальная связь должна входить в круг отношений, определенный в п. 1, 2 ст. 2 ГК РФ, б) аналогия может иметь место лишь в ситуации, когда отношения прямо не урегулированы законодательством, соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай; в) используемая по аналогии норма должна быть изначально направлена на регулирование отношений, сходных с пробельными, и ее применение не будет противоречить существу последних; г) аналогия права может иметь место лишь в том случае, если нет возможности применения аналогии закона.

Вместе с тем, известная лаконичность положений ст. 6 ГК РФ, требующих при осмыслении и реализации заключенной в них широкой дискреции значительной доли творческих усилий, не могла не привести к появлению ряда проблемных вопросов института аналогии в теории гражданского права и правоприменительной практике [10].

В первую очередь следует определить, является ли применение гражданского законодательства по аналогии нежелательным феноменом, необходимым и возможным лишь на определенной стадии развития системы гражданско-правовых норм, либо ординарным явлением, в целом соответствующим характеру гражданско-правового воздействия на общественные отношения в условиях рыночной экономики и выступающим неотъемлемым элементом механизма гармонизации частных, публичных и общественных интересов в сфере гражданского права?

В современной юридической литературе можно встретить отражение восприятия механизма аналогии как запасного и худшего регулятора

гражданских отношений, пригодного к использованию лишь в крайних случаях [7]. В частности, усматривая в силу п. 1 ст. 6 ГК РФ основания для применения норм § 4 гл. 34 ГК РФ об аренде зданий и сооружений по аналогии к сходным по природе арендным отношениям при лизинге объектов недвижимого имущества, И.Е. Кабанова хотя и называет обращение к этому способу правового воздействия отвечающим цели создания совпадающего правового режима для однородных отношений, но признает таковое лишь «запасным вариантом» правоприменения [8]. Констатируя редкость практических примеров применения аналогии, особенно аналогии права, ученые указывают на исключительность аналогии как средства правоприменения [4]. Некоторые правоведы приходят к выводу, что тонкость и неоднозначность понятий, которыми необходимо оперировать при применении аналогии права, сделали этот институт скорее гипотетическим, нежели живым и активно используемым [9]. Как отметил Э.П. Гаврилов, аналогия права используется в редчайших, необычных случаях [5]. В отношении этой разновидности аналогии в сфере договорного права высказано авторитетное предположение о том, что в будущем она вряд ли получит большое развитие в условиях значительного расширения как видов поименованных в ГК договоров, так и общей части обязательственного права. Р.С. Бевзенко и вовсе не удалось обнаружить случаев, когда суды задействовали бы аналогию права в качестве приема восполнения пробелов в гражданском законодательстве [12].

Указанный подход к ответу на обозначенный вопрос в современных условиях заслуживает критической оценки. В действительности примеры реального функционирования обеих разновидностей аналогии не так уж редки.

Литература

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ,

от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 13.07.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2015) // СЗ РФ. 1995. № 32.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 29.06.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2015) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

4. Балашов А.Н., Мишутина Э.И. Вопросы применения аналогии закона и аналогии права в гражданском судопроизводстве // Российская юстиция. 2009. №10.

5. Гаврилов Э. О неустойке // Хозяйство и право. 2012. № 10.

6. Герасимова Н. Р., Гадеева А.Е. Пробелы в праве и способы их устранения // Социально-политические науки. 2012. № 2.

7. Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева. Т. 1. М.: РГ Пресс, 2011.

8. Кабанова И.Е. Правовое регулирование лизинга недвижимости в Российской Федерации: Монография / Под общ. ред. М.А. Егоровой. М.: Юстицинформ, 2013.

9. Любарская Т. Аналогичное применение // ЭЖ-юрист. 2008. №27.

10. Микрюков В.А., Микрюкова Г.А. Некоторые вопросы применения гражданского законодательства по аналогии // Вестник Пермского Университета. Юридические науки. 2014. № 1.

11. Практика применения Гражданского кодекса Российской Федерации, части первой. 2-е изд., перераб. и доп. / Под общ. ред. В.А. Белова. М.: Юрайт, 2011.

12. Проблемы регистрации прав, фиксации и удостоверения юридических фактов гражданского права: сб. ст. / Отв. ред. М.А. Рожкова. М.: Статут, 2013.

13. Постановление Президиум ВАС РФ от 19 июня 2012 г. № 2665/12
по делу № А41-13623/11 // Вестник ВАС РФ. 2012. № 10.

© Бюллетень магистранта 2016 год № 2