

Федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования «**Московский государственный институт международных отношений** (университет) Министерства иностранных дел Российской Федерации»



ПОНЯТИЕ АНАЛОГИИ ЗАКОНА И АНАЛОГИИ ПРАВА

ПРЕПОДАВАТЕЛЬ, РУКОВОДИТЕЛЬ
ТРИКОЗ ЕЛЕНА НИКОЛАЕВНА, К.Ю.Н., ДОЦЕНТ

ПОДГОТОВИЛА СТУДЕНТКА I КУРСА
3 АКАДЕМИЧЕСКОЙ ГРУППЫ МП
ФАКУЛЬТЕТА ОСАДЧАЯ АЛИКА

ПОНЯТИЕ «АНАЛОГИЯ»

Правовая аналогия - временный и единичный прием устранения пробелов, основанный на сходстве однородных явлений в их существенных признаках.

«Аналогия» с латинского - сходство, подобие, соответствие чего-либо с чем-либо

Задача аналогии: разрешить ситуацию, не предусмотренную законом, таким образом, каким разрешил бы ее законодатель, судя по тому, как он разрешает другие подобные ситуации

ТРЕБОВАНИЯ К ИСПОЛЬЗОВАНИЮ АНАЛОГИИ

1) решение дела по аналогии допустимо только в случае отсутствия или неполноты правовых норм;

2) сходство анализируемых обстоятельств и обстоятельств, предусмотренных имеющейся нормой, должно быть в существенных и равнозначных в правовом отношении признаках;

3) решение по аналогии недопустимо, если она прямо запрещена законом

4) выработанное в ходе использования аналогии правоположение не должно противоречить ни одному из действующих предписаний закона;

5) решение по аналогии предполагает поиск нормы сначала в актах той же отрасли права, и только в случае неимения таковой возможно обращение к другой отрасли и законодательству в целом

Субсидиарная аналогия - такая аналогия, которая предполагает применение судом при рассмотрении, например, гражданского дела сходных норм из других отраслей права

ФОРМЫ ПРАВОВОЙ АНАЛОГИИ

Аналогия закона (ratio legis)

- применение к неурегулированному конкретной законодательной нормой определенному общественному отношению такой нормы закона, которая регламентирует сходные (близкие по содержанию) общественные отношения

Аналогия права (ratio iuris)

- применение общеправовых либо отраслевых принципов права для регламентации неурегулированных конкретной нормой права (законодательством, договором или обычаем) определенных общественных отношений

ОТРАСЛИ ПРАВА, В КОТОРЫХ ЗАКРЕПЛЕНО ПРИМЕНЕНИЕ АНАЛОГИИ

Аналогия закона прямо разрешена:

- гражданское право
- семейное право
- жилищное право
- гражданское процессуальное право


Аналогия закона прямо запрещена:


- уголовное право

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

"Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 28.06.2021, с изм. от 26.10.2021)

ГК РФ Статья 6. Применение гражданского законодательства по аналогии

 1. В случаях, когда предусмотренные [пунктами 1 и 2 статьи 2](#) настоящего Кодекса 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 ред. Федерального [закона](#) от 30.12.2012 N 302-ФЗ)
(см. текст в предыдущей [редакции](#))

 2. 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.

Примеры:

1. п. I постановления пленума ВАС РФ от 23.07.2009 №64
2. п. 25 постановления пленума ВАС РФ от 17.02.2011 № 10

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

СК РФ Статья 5. Применение семейного законодательства и гражданского законодательства к семейным отношениям по аналогии


В случае, если отношения между членами семьи не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон, и при отсутствии норм гражданского права, прямо регулирующих указанные отношения, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяются нормы семейного и (или) гражданского права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). При отсутствии таких норм права и обязанности членов семьи определяются исходя из общих начал и принципов семейного или гражданского права (аналогия права), а также принципов гуманности, разумности и справедливости.


- Пример: отношения между фактическим воспитателем и несовершеннолетним

ЖИЛИЩНОЕ ПРАВО

"Жилищный кодекс Российской Федерации" от 29.12.2004 N 188-ФЗ (ред. от 28.06.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2021)

ЖК РФ Статья 7. Применение жилищного законодательства по аналогии

 1. В случаях, если жилищные отношения не урегулированы жилищным законодательством или соглашением участников таких отношений, и при отсутствии норм гражданского или иного законодательства, прямо регулирующих такие отношения, к ним, если это не противоречит их существу, применяется жилищное законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

 2. При невозможности использования аналогии закона права и обязанности участников жилищных отношений определяются исходя из общих начал и смысла жилищного законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, гуманности, разумности и справедливости.

Примеры:

1. Применение норм, регламентирующих вселение и проживание временных жильцов, к вселению в нанимаемую площадь своего супруга
2. П. 41 Постановления Пленума ВС РФ от 2 июля 2009 г. N 14

ГРАЖДАНСКО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

Статья 1 пункт 4 ГПК РФ:

В случае отсутствия нормы процессуального права, регулирующей отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, федеральные суды общей юрисдикции и мировые судьи (далее также - суд) применяют норму, регулиющую сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы действуют исходя из принципов осуществления правосудия в Российской Федерации (аналогия права).

Пример: **Информационное письмо Генпрокуратуры РФ от 27.01.2003 N 8-15-2003**

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

- П. 2 ст. 3 УК РФ: «Применение уголовного закона по аналогии не допускается»

nullum crimen, nulla poena sine lege

«нет преступления и нет наказания без
указания на то в законе»

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Фарафонтова Е. Л. Судебный прецедент и правовые аналогии: проблемы правоприменения // Вестник КрасГАУ. 2010. №9
2. Подлесных Сергей Николаевич Аналогия закона и права как способ преодоления пробелов в уголовно-процессуальном праве // Судебная власть и уголовный процесс. 2012. №1.
3. Некрасова Е.В., Донская Л.Д. Некоторые аспекты применения аналогии в семейном праве // Ученые записки Крымского федерального университета имени В. И. Вернадского. Юридические науки. 2016. №4.
4. Чурсина, Л. Ю. Аналогия в гражданском процессе / Л. Ю. Чурсина. — Текст : непосредственный // Государство и право: теория и практика : материалы III Междунар. науч. конф. (г. Чита, июль 2014 г.). — Т. 0. — Чита : Издательство Молодой ученый, 2014. — С. 45-47.
5. Трубицына Т.А. К вопросу о применении судами права по аналогии. Минск, 2007
6. Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. академика РАН, д. ю. и., проф. В. С. Нерсесянца. — М.: Норма, 2004. — 832 с.