

# ГРАЖДАНСКОЕ И СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

В. А. Микрюков\*

## О состоянии научных исследований по проблемам института аналогии в гражданском праве

**Аннотация.** В статье раскрыты причины наблюдавшейся до недавнего времени низкой степени востребованности института аналогии в правореализационной деятельности и слабой отраженности случаев применения аналогии закона и аналогии права в текстах судебных актов. Отмечена нехватка внимания к институту аналогии в современной учебной литературе по гражданскому праву. Показана недостаточность уровня научных исследований феномена аналогии в гражданском праве. В немногочисленных цивилистических работах диссертационного уровня обнаружено использование узкого, преимущественно теоретического подхода к аналогии как к одному из частных средств в системе способов преодоления гражданско-правовых пробелов. С учетом заметного изменения позиции законодателя в отношении аналогии и появления новейших правоприменительных подходов к осуществлению аналогии закона и аналогии права, в том числе на уровне высших судебных инстанций, обоснована необходимость интенсификации комплексного изучения аналогии не как абстрактной правовой конструкции, а как элемента современной юридической техники, средства осуществления и защиты гражданских прав, стадии применения права и фактора развития гражданского законодательства.

**Ключевые слова:** аналогия закона, аналогия права, применение гражданского законодательства по аналогии, научные исследования, институт аналогии, метод аналогии.

**DOI: 10.17803/1994-1471.2018.86.1.060-068**

Принято считать, что обычное, текущее отставание сформировавшегося гражданского законодательства от эволюционного развития экономических общественных связей требует довольно редкого обращения к аналогии. В частности, О. А. Красавчиков о потребности в аналогии закона высказался сле-

дующим образом: «В самое ближайшее время вряд ли можно ожидать появления таких отношений, которые окажутся за пределами гражданско-правового регулирования, и в связи с этим не возникает необходимости применения закона по аналогии»<sup>1</sup>. По мнению А. А. Малушина, применяемая судом аналогия закона

<sup>1</sup> См.: Советское гражданское право : учебник : в 2 т. / под ред. О. А. Красавчикова. 3-е изд., испр. и доп. М., 1985. Т. 1. С. 64.

© Микрюков В. А., 2018

\* Микрюков Виктор Алексеевич, кандидат юридических наук, доцент кафедры предпринимательского и корпоративного права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)  
vmikryukov@yandex.ru  
125993, Россия, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 9

или права носит в правоприменительной деятельности суда достаточно редкий, практически случайный, характер<sup>2</sup>. В. В. Ровный указал, что аналогия актуальна лишь в условиях общей или частичной неразработанности и скудности законодательства, слабости (дефицита) договорного регулирования, неразвитости коммерческой практики, а поскольку всего этого нельзя сказать о современном гражданском законодательстве и обороте, то и потребность в аналогии возникает нечасто<sup>3</sup>.

Однако едва ли могут быть сомнения в том, что наблюдавшийся до недавнего времени низкий уровень востребованности института аналогии в правоприменительной деятельности и слабая отраженность случаев применения аналогии в текстах судебных актов<sup>4</sup> объясняется не столько высокой степенью беспробельности и непротиворечивости отечественного гражданского законодательства, совершенством договорной работы и судебной практики, сколько распространенным среди правоведов и практикующих юристов (включая судей) восприятием механизма аналогии как самого последнего,

запасного и худшего регулятора гражданских отношений, подлежащего использованию лишь в крайних случаях<sup>5</sup>.

В науке отмечается, что если суды и восполняют пробелы, решая дела с помощью аналогии права и закона, то это делается, скорее, неупорядоченно и спорадически<sup>6</sup>. При этом редкость примеров применения аналогии, особенно аналогии права, объясняется исключительностью аналогии как средства применения права, ее пригодностью к использованию лишь при исчерпании всех других способов<sup>7</sup>. Применительно к аналогии права отдельные авторы и вовсе обосновывают ошибочность и некоторую вредность соответствующей конструкции, закрепленной в ст. 6 действующего Гражданского кодекса РФ<sup>8</sup>. Встречаются даже призывы к исключению из законодательства положений об аналогии права<sup>9</sup>. В целом констатируется сохранение среди теоретиков и практиков страха, что допустимость аналогии приведет к бесконтрольному судебскому усмотрению, от которого недалеко и до произвола, и что судья может, прикрываясь сомнительными юридическими

<sup>2</sup> См.: *Малюшин А. А.* Судебное правотворчество в процессе правоприменения // *Российский судья*. 2007. № 6. С. 7—10.

<sup>3</sup> См.: *Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть первая : учеб.-практич. комментарий (постатейный) / под ред. А. П. Сергеева*. М. : Проспект, 2010.

<sup>4</sup> На основе анализа практики применения положений ГК РФ, складывавшейся до 2010 г., Р. С. Бевзенко констатировал, что суды крайне редко применяют аналогию закона, а аналогию права как прием преодоления пробелов в гражданском законодательстве и вовсе не задействуют (см.: *Практика применения Гражданского кодекса Российской Федерации, части первой / под общ. ред. В. А. Белова*. М. : Юрайт, 2010. С. 66, 67).

<sup>5</sup> См.: *Горлов В.* Аналогия — исключительный инструмент // *ЭЖ-Юрист*. 2017. № 7—8. С. 9. Весьма показательно, как М. И. Брагинский, признавая за обычаями делового оборота статус последней ступени в системе регуляторов поведения, за которой стоит лишь применение норм в силу аналогии закона или аналогии права, фактически поставил аналогию на нулевую ступень (см.: *Брагинский М. И., Витрянский В. В.* Договорное право. Общие положения. 3-е изд., стереотип. М. : Статут, 2001. Кн. 1. С. 58).

<sup>6</sup> См.: *Панова И. В.* Судопроизводство в контексте российской правовой культуры // *Вестник ВАС РФ*. 2012. № 1. С. 74—84.

<sup>7</sup> См.: *Балашов А. Н., Мишутина Э. И.* Аксиологические категории института процессуальной аналогии в гражданском судопроизводстве // *Арбитражный и гражданский процесс*. 2010. № 7. С. 44—47.

<sup>8</sup> См.: *Рыженков А. Я.* О соотношении норм и принципов в российском гражданском законодательстве // *Юрист*. 2016. № 15. С. 10—14.

<sup>9</sup> См.: *Шафиров В. М.* Установление смысла законодательства и аналогия права // *Российская юстиция*. 2009. № 8. С. 2—3.

принципами, безнаказанно злоупотреблять своей властью<sup>10</sup>. Ученые иллюстрируют низкую эффективность и потенциальную опасность аналогии как вариативного средства, обусловленного личностью конкретного правоприменителя и чреватого ошибками, известным афоризмом, в котором аналогия сравнивается с приемом познания «хромающим на обе ноги»<sup>11</sup>.

Такое отношение к институту аналогии в гражданском праве не могло не привести к воздержанию от активной комплексной проработки научно-теоретической и методической опоры для правильной реализации аналогии при применении гражданского законодательства.

Проблемы в осуществлении научной проработки аналогии как гражданско-правового феномена проявляются уже на стадии освоения базовых понятий цивилистики. Так, в современной учебной литературе по гражданскому праву институту аналогии уделяется весьма незначительное внимание. Авторы, как правило, ограничиваются кратким комментарием ст. 6 ГК РФ и разъяснением применительно к гражданскому праву азбучных постулатов теории права об аналогии как средстве восполнения законодательных пробелов, а также о различиях аналогии закона и аналогии права между собой и с применением отсылочных норм. Учебники по гражданскому праву, включая учебники, созданные трудом авторских коллективов ведущих вузов страны, страдают недостатком конкретных, «живых» примеров аналогии закона, не говоря уже об описании реальных споров, разрешенных с помощью аналогии права. В частности, в одном из последних учебников (под

редакцией Б. М. Гонгало) в соответствующем параграфе такие примеры вообще не упомянуты<sup>12</sup>, хотя уже к началу 2016 г. высшими судебными инстанциями были сформулированы яркие позиции, весьма наглядно характеризующие нарастание позитивного отношения судебного сообщества к аналогии (см., например, п. 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»<sup>13</sup>, в котором суд со ссылкой на ст. 6 ГК РФ распространил по аналогии гражданско-правовой режим предпринимательской деятельности на приносящую доход деятельность некоммерческих организаций, которую последние могут осуществлять в соответствии с п. 4 ст. 50 ГК РФ; см. также п. 1, 7 знакового для института аналогии постановления Пленума ВАС РФ от 23.07.2009 № 64 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров о правах собственников помещений на общее имущество здания»<sup>14</sup>, в которых суд в аспекте ст. 6 ГК РФ признал аналогичными и подлежащими единой регламентации нормами ст. 289, 290 ГК РФ и ст. 36 Жилищного кодекса РФ отношения собственников помещений, расположенных в нежилом здании, возникающие по поводу общего имущества в таком здании, и отношения собственников квартир в многоквартирных жилых домах).

В последние годы на уровне небольшого числа кандидатских диссертаций все-таки были предприняты сдержанные попытки изучить отдельные аспекты механизма юридической аналогии. Можно привести несколько работ теоретиков права (Е. И. Спектор<sup>15</sup>, Е. Ю. Тихо-

<sup>10</sup> См.: Момотов В. В., Улетова Г. Д., Маркова-Мурашова С. А. Применение института аналогии в материальном и процессуальном праве России: история и современность // Современное право. 2011. № 10. С. 3—12.

<sup>11</sup> См.: Балашов А. Н., Мишутина Э. И. Вопросы применения аналогии закона и аналогии права в гражданском судопроизводстве // Российская юстиция. 2009. № 10. С. 59—62.

<sup>12</sup> См.: Гражданское право : учебник: в 2 т. / под ред. Б. М. Гонгало. М. : Статут, 2016. Т. 1. С. 74.

<sup>13</sup> Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

<sup>14</sup> Вестник ВАС РФ. 2009. № 9.

<sup>15</sup> См.: Спектор Е. И. Пробелы в законодательстве и пути их преодоления : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003.

нравов<sup>16</sup>, Ф. Р. Уранский<sup>17</sup>, Е. Д. Шиндяпина<sup>18</sup>, процессуалистов (В. А. Божок<sup>19</sup>, В. В. Тихомирова<sup>20</sup>, Д. А. Туманов)<sup>21</sup>, исследователей трудового права (В. Б. Дресвянкин<sup>22</sup>, Л. Е. Кузнецова)<sup>23</sup> и, как это ни странно, представителей наук ряда публичных отраслей права (Ю. С. Черепенникова<sup>24</sup>, М. В. Юзвак)<sup>25</sup>.

Однако важно обратить внимание на то, что акцент в указанных исследованиях был поставлен в основном на определении границ допустимости аналогии в тех или иных сферах (или стадиях) правоприменения. Более того, поиск был, по существу, сужен до установления правомерности конкретных (единичных) актов применения или отдельных групп таких актов<sup>26</sup>. Выделяющаяся среди других попытка В. В. Фидарова в рамках общей теории права выработать единые (универсальные) критерии определения пределов допустимости использования института аналогии закона и аналогии права в современной правовой системе России свелась к поиску ответов лишь на три специальных вопроса: о кру-

ге субъектов использования аналогии, об отраслевых методах, указывающих на возможность или недопустимость аналогии в соответствующей отрасли, и о способности аналогии работать при возложении правовых санкций<sup>27</sup>.

Единственное специальное диссертационное исследование института аналогии в советском гражданском праве было предпринято в 1970 г. В. И. Акимовым<sup>28</sup>, а после принятия действующего ГК РФ, пожалуй, единственной известной цивилистической работой диссертационного уровня, непосредственно относящейся к рассматриваемому институту, является вышедшая в свет в 2009 г. работа Л. А. Фоминой<sup>29</sup>. Данные диссертации способны помочь в осмыслении и решении некоторых современных проблем применения гражданского законодательства по аналогии. Они определенным образом актуализируют сообразно новым экономическим и правовым реалиям (советским и новым российским соответственно) базовые положения цивилистической теории аналогии, заложенные в фундаментальном труде Е. В. Васьяковского<sup>30</sup>.

<sup>16</sup> См.: Тихонравов Е. Ю. Способы восполнения пробелов в законодательстве: вопросы теории и истории : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2013.

<sup>17</sup> См.: Уранский Ф. Р. Пробелы в праве и способы их восполнения в правоприменительной деятельности : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005.

<sup>18</sup> См.: Шиндяпина Е. Д. Аналогия права в правоприменении : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007.

<sup>19</sup> См.: Божок В. А. Институт аналогии в гражданском и арбитражном процессуальном праве : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005.

<sup>20</sup> См.: Тихомирова В. В. Применение аналогии закона и аналогии права в уголовном судопроизводстве России : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012.

<sup>21</sup> См.: Туманов Д. А. Пробелы в гражданском процессуальном праве : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007.

<sup>22</sup> См.: Дресвянкин В. Б. Пробелы в российском трудовом праве : дис. ... канд. юрид. наук. Пермь, 2001.

<sup>23</sup> См.: Кузнецова Л. Е. Применение гражданско-правовых норм к трудовым отношениям по аналогии : дис. ... канд. юрид. наук. Барнаул, 2004.

<sup>24</sup> См.: Черепенникова Ю. С. Пробелы в Особенной части Уголовного кодекса Российской Федерации и способы их восполнения : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010.

<sup>25</sup> См.: Юзвак М. В. Аналогия в налоговом праве : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2014.

<sup>26</sup> При общем предполагаемом и (или) формально установленном запрете аналогии в публичных сферах правового регулирования такой подход выглядит вполне объяснимым и естественным.

<sup>27</sup> См.: Фидаров В. В. Пределы допустимости применения института аналогии права и аналогии закона в правовой системе России : дис. ... канд. юрид. наук. Тамбов, 2009.

<sup>28</sup> См.: Акимов В. И. Аналогия в советском гражданском праве : дис. ... канд. юрид. наук. Л., 1970.

<sup>29</sup> См.: Фомина Л. А. Аналогия закона и аналогия права в системе способов преодоления пробелов гражданского права : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009.

<sup>30</sup> См.: Васьяковский Е. В. Цивилистическая методология. Одесса, 1901. Ч. 1 : Учение о толковании и применении гражданских законов.

Однако упомянутые работы объективно не учитывают ни произошедшее изменение позиции законодателя в отношении аналогии (в частности, нормативное расширение возможности применения аналогии для целей определения прав и обязанностей сторон непоименованных договоров, как это следует из п. 2 ст. 421 ГК РФ в ред. Федерального закона от 08.03.2015 № 42-ФЗ<sup>31</sup>), ни появление в 2010—2017 гг. новейших правоприменительных подходов к реализации положений закона, указывающих на аналогию закона и аналогию права. Кроме того, использование авторами преимущественно теоретического подхода к аналогии как к одному из частных средств в системе способов преодоления пробелов гражданского права (что, по всей видимости, во многом предопределено недостатком эмпирического материала и излишним уклоном в осмысление и развитие в русле цивилистики достижений теоретиков права, стремящихся отграничить аналогию от презюмирования, распространительного толкования, субсидиарного правоприменения, конкретизации права, судебных прецедентов и иных смежных правовых институтов) не позволяет говорить о появлении научного источника, который раскрыл бы достоинства аналогии не как абстрактной правовой конструкции, а как живого, реально действующего института<sup>32</sup>, причем не только обеспечивающего возможность юридико-технической борьбы с пробельностью законодательного материала в конкретных конфликтных ситуациях, но и дающего правоприменителю целый спектр юридических средств: анализа и толкования права, установления фактов, оценки аргументов конфликтующих участников и обоснования решений, доказывания, проявления инициативы в совершенствовании законодательства, обеспечения реализации основных начал (принципов) гражданского

права и общего смысла гражданского законодательства. В частности, не получило должной научной оценки такое весьма часто проявляющееся на практике свойство аналогии, как ее способность углублять правонаделительный характер гражданско-правового регулирования, о которой в аспекте характеристики метода гражданско-правового воздействия упомянул В. Ф. Яковлев<sup>33</sup>.

Таким образом, можно утверждать о том, что на текущем этапе степень научной проработанности института аналогии в гражданском праве и в правоведении в целом не является достаточно высокой.

В то же время сегодняшние условия развития отечественного гражданского права предопределили значительное увеличение количества реальных практических ситуаций, требующих активного использования аналогии в практике применения гражданского законодательства. Так, непосредственно в ГК РФ в последнее десятилетие изменения вносились более чем 60 законами. При этом новшества во многих случаях привели к возникновению новых правовых пробелов. Чем больше новых сфер общественной жизни оказалось включено в гражданско-правовое поле, чем более детально гражданское законодательство урегулировало те или иные вопросы, тем больше у участников соответствующих отношений и правоприменителей открылось точек соприкосновения с правовой пустотой, темными для гражданского права нюансами социальных связей.

В данных обстоятельствах описанное состояние научных исследований по проблемам института аналогии в гражданском праве нельзя признать допустимым. Отношение к институту аналогии как худшему регулятору, своего рода неизбежному (хотя и наименьшему) злу становится неприемлемым. Реалии экономической

<sup>31</sup> СЗ РФ. 2015. № 10. Ст. 1412.

<sup>32</sup> К слову, вопрос о том, можно ли с теоретических позиций считать аналогию закона и аналогию права одним из отраслевых институтов гражданского права, является открытым (см. об этом: Романенко Д. И. Аналогия в системе российского гражданского права // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 9. С. 76—80).

<sup>33</sup> См.: Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. 2-е изд., доп. М.: Статут, 2006. С. 105.

жизни требуют, чтобы навыком использования аналогии закона и аналогии права овладели все, кто связан с применением гражданского законодательства. Более того, следует согласиться с тем, что интеллектуальная и профессиональная деятельность юристов предполагает умение эффективно использовать метод аналогии не только как способ восполнения пробелов в праве, но и как действенный инструмент при разработке различных проблем, связанных с эволюцией правовой науки и правоприменительной практики<sup>34</sup>. Однако при объективной нехватке должной доктринальной и учебной опоры такие навыки и умения не могут появиться одновременно из ниоткуда.

Изложенное позволяет заключить, что назрела насущная необходимость интенсификации комплексного, всестороннего научного изучения аналогии как гражданско-правового феномена. Цивилистика должна сформировать целостное представление об аналогии как об элементе современной юридической техники, актуальном средстве осуществления и защиты гражданских прав, стадии применения права и факторе развития гражданского законодательства. Важно собрать, проанализировать и обобщить эмпирический материал, формализовать выработанные в результате применения аналогии правовые положения и предложить доктринально обоснованные пути их перевода на нормативный уровень.

#### БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Акимов В. И.* Аналогия в советском гражданском праве : дис. ... канд. юрид. наук. — Л., 1970.
2. *Балашов А. Н., Мишутина Э. И.* Аксиологические категории института процессуальной аналогии в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. — 2010. — № 7.
3. *Балашов А. Н., Мишутина Э. И.* Вопросы применения аналогии закона и аналогии права в гражданском судопроизводстве // Российская юстиция. — 2009. — № 10.
4. *Божок В. А.* Институт аналогии в гражданском и арбитражном процессуальном праве : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2005.
5. *Брагинский М. И., Витрянский В. В.* Договорное право. Общие положения. — 3-е изд., стереотипное. — М. : Статут, 2001. — Кн. 1.
6. *Васьковский Е. В.* Цивилистическая методология. — Одесса, 1901. — Ч. 1 : Учение о толковании и применении гражданских законов.
7. *Горлов В.* Аналогия — исключительный инструмент // ЭЖ-Юрист. — 2017. — № 7—8.
8. *Гражданское право : учебник : в 2 т. / под ред. Б. М. Гонгало.* — М. : Статут, 2016. — Т. 1.
9. *Дресвянкин В. Б.* Пробелы в российском трудовом праве : дис. ... канд. юрид. наук. — Пермь, 2001.
10. *Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть первая : учеб.-практич. комментарий (постатейный) / под ред. А. П. Сергеева.* — М. : Проспект, 2010.
11. *Кузнецова Л. Е.* Применение гражданско-правовых норм к трудовым отношениям по аналогии : дис. ... канд. юрид. наук. — Барнаул, 2004.
12. *Малюшин А. А.* Судебное правотворчество в процессе правоприменения // Российский судья. — 2007. — № 6.
13. *Момотов В. В., Улетова Г. Д., Маркова-Мурашова С. А.* Применение института аналогии в материальном и процессуальном праве России: история и современность // Современное право. — 2011. — № 10.
14. *Панова И. В.* Судопроизводство в контексте российской правовой культуры // Вестник ВАС РФ. — 2012. — № 1.

<sup>34</sup> См.: *Петровский Н. А.* Аналогии в юриспруденции и правоприменительной практике // Вестник Адгейского государственного университета. 2005. Вып. 3. С. 132.

15. Петровский Н. А. Аналогии в юриспруденции и правоприменительной практике // Вестник Адыгейского государственного университета. — 2005. — Вып. 3.
16. Практика применения Гражданского кодекса Российской Федерации, части первой / под общ. ред. В. А. Белова. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Юрайт; Юрайт-Издат, 2011.
17. Романенко Д. И. Аналогия в системе российского гражданского права // Актуальные проблемы российского права. — 2016. — № 9.
18. Рыженков А. Я. О соотношении норм и принципов в российском гражданском законодательстве // Юрист. — 2016. — № 15.
19. Советское гражданское право : учебник : в 2 т. / под ред. О. А. Красавчикова. — 3-е изд., испр. и доп. — М., 1985. — Т. 1.
20. Спектор Е. И. Пробелы в законодательстве и пути их преодоления : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2003.
21. Тихомирова В. В. Применение аналогии закона и аналогии права в уголовном судопроизводстве России : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2012.
22. Тихонравов Е. Ю. Способы восполнения пробелов в законодательстве: вопросы теории и истории : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2013.
23. Туманов Д. А. Пробелы в гражданском процессуальном праве : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2007.
24. Уранский Ф. Р. Пробелы в праве и способы их восполнения в правоприменительной деятельности : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2005.
25. Фидаров В. В. Пределы допустимости применения института аналогии права и аналогии закона в правовой системе России : дис. ... канд. юрид. наук. — Тамбов, 2009.
26. Фомина Л. А. Аналогия закона и аналогия права в системе способов преодоления пробелов гражданского права : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2009.
27. Черепенникова Ю. С. Пробелы в Особенной части Уголовного кодекса Российской Федерации и способы их восполнения : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2010.
28. Шафиров В. М. Установление смысла законодательства и аналогия права // Российская юстиция. — 2009. — № 8.
29. Шиндяпина Е. Д. Аналогия права в правоприменении : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2007.
30. Юзвак М. В. Аналогия в налоговом праве : дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2014.
31. Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. — 2-е изд., доп. — М. : Статут, 2006.

*Материал поступил в редакцию 20 апреля 2017 г.*

## **ON THE STATE OF SCIENTIFIC RESEARCH ON THE PROBLEMS OF THE INSTITUTE OF ANALOGY IN CIVIL LAW**

**MIKRYUKOV Viktor Alekseevich** – PhD in Law, Associate Professor of the Department of Business and Corporate Law at the Kutafin Moscow State Law Academy (MSAL)  
vmikryukov@yandex.ru  
125993, Russia, Moscow, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, d. 9

**Abstract.** *The article reveals the real reasons of low demand for the institute of analogy in the law enforcement activity and limited coverage of instances of application of analogy of the law and analogy of law in judicial acts. The paper highlights the lack of due attention to the institute of analogy in modern study materials on civil law. Also, it draws attention to the insufficiency of scientific research of the phenomenon of analogy in Civil Law. In few dissertations (theses) devoted to civil law issues the author highlights the use of a narrow, predominantly theoretical, approach to analogy as one of specific instances in the system of ways applied to overcome gaps*

*in Civil Law. In view of a noticeable change in the attitude of the law-maker with regard to the analogy and the emergence of the latest law enforcement approaches to the implementation of the analogy of the law and the analogy of law, including the level of the higher courts, the author substantiates the necessity of facilitating the complex study of analogy not as an abstract legal structure, but as an element of modern legal technique, as a means of implementation and protection of civil rights, as a stage of application of law and a factor encouraging the civil law development.*

**Keywords:** *analogy of the law, analogy of law, application of civil legislation by analogy, scientific research, institute of analogy, analogy method.*

#### REFERENCES (TRANSLITERATION)

1. Akimov V. I. Analogiya v sovetskom grazhdanskom prave : dis. ... kand. jurid. nauk. — L., 1970.
2. Balashov A. N., Mishutina E'. I. Aksiologicheskie kategorii instituta processual'noj analogii v grazhdanskom sudoproizvodstve // Arbitrazhnyj i grazhdanskiy process. — 2010. — № 7.
3. Balashov A. N., Mishutina E'. I. Voprosy primeneniya analogii zakona i analogii prava v grazhdanskom sudoproizvodstve // Rossijskaya yusticiya. — 2009. — № 10.
4. Bozhok V. A. Institut analogii v grazhdanskom i arbitrazhnom processual'nom prave : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2005.
5. Braginskij M. I., Vitryanskij V. V. Dogovornoe pravo. Obshhie polozheniya. — 3-e izd., stereotipnoe. — M. : Statut, 2001. — Kn. 1.
6. Vas'kovskij E. V. Civilisticheskaya metodologiya. — Odessa, 1901. — Ch. 1 : Uchenie o tolkovanii i primenении grazhdanskix zakonov.
7. Gorlov V. Analogiya — isklyuchitel'nyj instrument // E'Zh-Yurist. — 2017. — № 7—8.
8. Grazhdanskoe pravo : uchebnik : v 2 t. / pod red. B. M. Gongalo. — M. : Statut, 2016. — T. 1.
9. Dresvyankin V. B. Probely v rossijskom trudovom prave : dis. ... kand. jurid. nauk. — Perm', 2001.
10. Kommentarij k Grazhdanskomu kodeksu Rossijskoj Federacii. Chast' pervaya : ucheb.-praktich. kommentarij (postatejnyj) / pod red. A. P. Sergeeva. — M. : Prospekt, 2010.
11. Kuznecova L. E. Primenenie grazhdansko-pravovyx norm k trudovym otnosheniyam po analogii : dis. ... kand. jurid. nauk. — Barnaul, 2004.
12. Malyushin A. A. Sudebnoe pravotvorchestvo v processe pravoprimeneniya // Rossijskij sud'ya. — 2007. — № 6.
13. Momotov V. V., Uletova G. D., Markova-Murashova S. A. Primenenie instituta analogii v material'nom i processual'nom prave Rossii: istoriya i sovremennost' // Sovremennoe pravo. — 2011. — № 10.
14. Panova I. V. Sudoproizvodstvo v kontekste rossijskoj pravovoj kul'tury // Vestnik VAS RF. — 2012. — № 1.
15. Petrovskij N. A. Analogii v yurisprudencii i pravoprimenitel'noj praktike // Vestnik Adygejskogo gosudarstvennogo universiteta. — 2005. — Vyp. 3.
16. Praktika primeneniya Grazhdanskogo kodeksa Rossijskoj Federacii, chasti pervoj / pod obshh. red. V. A. Belova. — 2-e izd., pererab. i dop. — M. : Yurajt; Yurajt-Izdat, 2011.
17. Romanenko D. I. Analogiya v sisteme rossijskogo grazhdanskogo prava // Aktual'nye problemy rossijskogo prava. — 2016. — № 9.
18. Ryzhenkov A. Ya. O sootnoshenii norm i principov v rossijskom grazhdanskom zakonodatel'stve // Yurist. — 2016. — № 15.
19. Sovetskoe grazhdanskoe pravo : uchebnik : v 2 t. / pod red. O. A. Krasavchikova. — 3-e izd., ispr. i dop. — M., 1985. — T. 1.
20. Spektor E. I. Probely v zakonodatel'stve i puti ix preodoleniya : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2003.



21. *Tixomirova V. V.* Primenenie analogii zakona i analogii prava v ugovnom sudoproizvodstve Rossii : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2012.
22. *Tixonravov E. Yu.* Sposoby vospolneniya probelov v zakonodatel'stve: voprosy teorii i istorii : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2013.
23. *Tumanov D. A.* Probely v grazhdanskom processual'nom prave : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2007.
24. *Uranskij F. R.* Probely v prave i sposoby ix vospolneniya v pravoprimeritel'noj deyatel'nosti : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2005.
25. *Fidarov V. V.* Predely dopustimosti primeneniya instituta analogii prava i analogii zakona v pravovoj sisteme Rossii : dis. ... kand. jurid. nauk. — Tambov, 2009.
26. *Fomina L. A.* Analogiya zakona i analogiya prava v sisteme sposobov preodoleniya probelov grazhdanskogo prava : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2009.
27. *Cherepennikova Yu. S.* Probely v Osobnojj chasti Ugolovnogo kodeksa Rossijskojj Federacii i sposoby ix vospolneniya : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2010.
28. *Shafirov V. M.* Ustanovlenie smysla zakonodatel'stva i analogiya prava // Rossijskaya yusticiya. — 2009. — № 8.
29. *Shindyapina E. D.* Analogiya prava v pravoprimerenii : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2007.
30. *Yuzvak M. V.* Analogiya v nalogovom prave : dis. ... kand. jurid. nauk. — M., 2014.
31. *Yakovlev V. F.* Grazhdansko-pravovoj metod regulirovaniya obshhestvennyx otnoshenij. — 2-e izd., dop. — M. : Statut, 2006.