

УДК 34

DOI: 10.34670/AR.2023.29.64.024

## Аналогия права в иерархии гражданского права

**Новиков Алексей Валерьевич**

Доктор педагогических наук, кандидат юридических наук, профессор;  
главный научный сотрудник,

Научно-исследовательский институт Федеральной службы исполнения наказаний России,  
125130, Российская Федерация, Москва, ул. Нарвская, 15-а;

профессор кафедры уголовного права, Астраханский государственный университет,  
414056, Российская Федерация, Астрахань, ул. Татищева, 20-а;

профессор кафедры частного права,

Пермский институт Федеральной службы исполнения наказаний России,  
614012, Российская Федерация, Пермь, ул. Карпинского, 125;

e-mail: novikov.pravo@mail.ru

### Аннотация

Аналогия права является одним из ключевых элементов в иерархии первоисточников права, играющим важную роль в гражданском правовом обороте. Суть аналогии права заключается в том, что на основе нормативных правовых актов институтов гражданского права существует процессуальная возможность правоприменения действующих норм права в гражданско-правовой отрасли. В данной статье рассмотрены различные аспекты использования аналогии права как юридической конструкции, способствующей заполнению пробелов и (или) коллизий в законодательстве и обеспечению вынесения справедливого решения в правоприменительной практике по гражданским делам. Представлен краткий исторический экскурс по теме настоящего исследования. Аналогия права является ценным инструментом в системе права, однако она не лишена ограничений. Недостаток точности, отсутствие общепризнанных процессуальных правил и ограничение на новые ситуации являются основными препятствиями, которые требуют устранения для более эффективного использования данного инструмента. Возможности развития аналогии права связаны с установлением общепризнанных стандартов, развитием системы прецедентов и использованием сравнительного права. Дальнейшее изучение данной темы может способствовать разработке более точных методов аналогии права и повышению эффективности ее использования в правоприменительной практике.

### Для цитирования в научных исследованиях

Новиков А.В. Аналогия права в иерархии гражданского права // Вопросы российского и международного права. 2023. Том 13. № 8А. С. 192-198. DOI: 10.34670/AR.2023.29.64.024

### Ключевые слова

Правоприменительная практика, источник права, аналогия права, судебная практика, законодательство.

---

## Введение

Аналогия права является одним из ключевых методов толкования и применения права и представляет собой процесс, при котором на основе сходства между нормами права, применяемыми к одному случаю, и нормами, регулирующими другой случай, делается вывод о применимости первых к последнему. Аналогия права позволяет заполнить юридические пробелы там, где законодатель не полностью учел специфику гражданско-правового оборота.

Необходимо отметить, во-первых, что аналогия права может быть использована только при отсутствии явного закрепления соответствующих нормативных актов. Однако, даже в тех случаях, когда конкретная ситуация не имеет четкого правового регулирования, возможно применение аналогии права на основе общих принципов и целей права. Это позволяет заполнить юридический «казус» и обеспечить единообразное применение закона.

Второй аспект использования аналогии права связан с обеспечением справедливости в правоприменительной практике. Аналогия права позволяет учитывать специфические особенности каждого конкретного случая и применять нормы, которые соответствуют его специфике. Это особенно актуально в случаях, когда законодательство не предусматривает конкретные решения для определенных гражданско-правовых ситуаций.

Таким образом, аналогия права является эффективным инструментом для заполнения пробелов в законодательстве и обеспечения справедливости в правоприменительной практике. Важно помнить, что использование аналогии права, как элемента в первоисточнике, должно быть исключительно ограничено там, где законодательство не дает ясного ответа на возникающие юридические вопросы.

Роль аналогии права в юриспруденции состоит в обеспечении целостности и системности правоприменения нормативных правовых актов. В силу динамичности гражданско-правовых отношений и постоянного развития социальной сферы, законодательство не всегда успевает учесть все возможные аспекты. В таких случаях аналогия права позволяет заполнить эти пробелы и достичь более полной защиты нарушенных прав и законных интересов субъектов гражданско-правового оборота.

Однако необходимо учитывать ограничения использования аналогии права. Во-первых, аналогия права не может быть применена в случаях, когда законодательно запрещено делать выводы путем аналогии. Например, если закон говорит о запрете совершения определенного действия, то нельзя на основании аналогии признать другое действие запрещенным. Во-вторых, аналогия права не может использоваться для изменения существующего закона или создания нового.

Тем не менее, аналогия права является неотъемлемой частью юридической системы и имеет важное значение для обеспечения справедливости и равноправия перед законом. Она позволяет устранить возможные разрывы между нормами права и реальными обстоятельствами гражданско-правового оборота (субъектно-объективная взаимосвязь при наличии спора – прим. автора). Без использования аналогии права юридическая система была бы рамочно ограничена только теми случаями, которые буквально указаны в законе.

Стоит дополнительно акцентировать внимание, что при использовании аналогии права необходимо учитывать ограничения, установленные законодателем. Целеполаганием в рассматриваемой проблеме является обеспечение системности юридических заключений.

## История аналогии права: от античности до современности

Аналогия права в историческом аспекте представляет собой процесс применения юридических норм, основанный на сравнении подобных случаев и выведении общих правил для разрешения конкретной правовой позиции сторон. Идея аналогии права имеет древние корни и прослеживается в различных культурах и эпохах.

В античной Греции аналогия была широко использована в решении юридических споров. Судьи опирались на прецеденты, чтобы выработать общие правила для случаев, которые не были четко регулированы законом [Коршунова, 2020]. Аристотель отмечал, что полное знание закона требует умения улавливать его общие принципы через использование аналогий [Томова, 2020].

В Римской империи аналогия права также играла важную роль в правоприменительной практике. Римское право стремилось к систематизации и созданию единого набора юридических норм. В процессе этой работы судьи использовали аналогию для решения новых (ключевое слово и реперная точка – прим. автора) правовых вопросов. Известный римский юрист Юстиниан отмечал, что аналогия права должна применяться только в тех случаях, когда закон не содержит ясных указаний.

В средние века аналогия права продолжала играть важную роль. Системы обычного права разрабатывались на основе прецедентов и использовали аналогии для расширения действия закона на новые ситуации. Примером является английское общее право, которое развивалось через судебные решения и использование аналогий [Кожевников, 2015].

С развитием письменности и написания законов стало возможным точное формулирование юридических норм без использования аналогии. Однако, несмотря на это, аналогия сохраняет свое значение в современной системе права.

В современном правотворчестве аналогия права используется для заполнения пробелов в законодательстве и решения новых правовых задач. Аналогия права может использоваться в интерпретации действующего права, когда необходимо определить общий смысл и намерения законодателя [Абдрасулов, 2018].

Однако, применение аналогии права вызывает некоторые сложности. Во-первых, наличие различных подобных случаев может создать неоднозначность при выборе того, какой из них следует применять в конкретной ситуации. Во-вторых, аналогия может привести к субъективизму и произволу судьи при его использовании.

Следует отметить, что аналогия права имеет глубокие корни в истории правовой мысли и доктринальном толковании права. От античности до современности она играла важную роль в развитии систем правотворчества и правоприменения.

Рассмотрим теоретические подходы к аналогии права различных юридических школ. Вопрос о роли аналогии права как первоисточника права является одним из ключевых в сфере юриспруденции. Различные юридические школы разрабатывали свои подходы к этому вопросу, основываясь на своих традициях и понимании сущности права. В данном подразделе мы рассмотрим основные теоретические подходы к аналогии права, предложенные различными юридическими школами.

Одной из самых известных юридических школ является римское право. В рамках этой школы было разработано понятие «*analogia iuris*» или «аналогия закона». Согласно римскому праву, аналогия закона означала применение уже существующего закона к новой ситуации, которая не была учтена при его создании [Савиньи, 2011]. Основная идея состояла в том, что если новая ситуация по своей юридической природе близка к уже учтенной в законодательстве, то ей должны быть применены аналогичные нормы отрасли права. Однако, римское право не

признавало возможности применения аналогии как первоисточника права.

Другой юридической школой, которая разрабатывала свое понимание аналогии права, является германская школа. Согласно германскому праву, аналогия права означает применение общих норм к конкретной ситуации. Однако, в отличие от римского права, германская школа признавала возможность использования аналогии как первоисточника права.

Сравнивая данные две юридические школы, можно сделать вывод о том, что они имели сходные подходы к аналогии права. Обе школы признавали важность использования аналогии для заполнения пробелов в законодательстве. Однако, различия заключались в том, что римское право не признавало возможности использования аналогии как первичного источника права, в то время как германская школа поддерживала эту идею.

Существует также и другие юридические школы, которые разрабатывали свои подходы к аналогии права. Например, американская юридическая школа признавала важность использования аналогии для достижения справедливости в правосудии [Friedman, 2000]. Также были разработаны различные теоретические модели, объясняющие процесс применения аналогии права, такие как структурно-функционалистская модель и системно-информационная модель [Петровский, 2005].

Теоретические подходы к аналогии права различных юридических школ позволяют лучше понять сущность этого процессуального института и его значение для обеспечения справедливости [Микрюков, 2014].

Можем привести примеры возможного использования аналогии права в правоприменительной практике.

В Российской Федерации пока не сформировалась судебная практика по наследованию цифровых активов, нет специального законодательства, регулирующего передачу цифровых активов по наследству. Однако, в юридическом сообществе, среди ученых – цивилистов, нотариусов и заинтересованных лиц, в последнее время активно обсуждаются вопросы возможности наследования цифровых активов. В данном конкретном случае, до момента появления нормативных правовых актов, регулирующих эти правоотношения возможно на легитимной основе применение аналогии права [Ватолина, 2017; Вронская, 2022; Диева, 2021].

Еще одним примером использования аналогии права может быть защита авторских прав на программные продукты. Законодательство не всегда учитывает все особенности развития информационных технологий и программного обеспечения. В таких случаях суды могут применять аналогию права, опираясь на аналогичные положения закона, чтобы защитить авторские права программистов и разработчиков.

Приведенные выше примеры демонстрируют, как аналогия права может быть использована для разрешения различных правовых коллизий и споров. Однако необходимо помнить, что использование аналогии должно быть ограничено и основано на четких критериях.

## Заключение

Аналогия права является ценным инструментом в системе права, однако она не лишена ограничений. Недостаток точности, отсутствие общепризнанных процессуальных правил и ограничение на новые ситуации являются основными препятствиями, которые требуют устранения для более эффективного использования данного инструмента. Возможности развития аналогии права связаны с установлением общепризнанных стандартов, развитием системы прецедентов и использованием сравнительного права.

Дальнейшее изучение данной темы может способствовать разработке более точных методов аналогии права и повышению эффективности ее использования в правоприменительной практике.

## Библиография

1. Абдрасулов Е.Б. Некоторые аспекты восполнения пробела в праве через аналогию закона и аналогию права как составных частей толкования норм права // *Инновационная наука*. 2018. № 1. С. 56-59.
2. Ватолина Н. Когда наследники плачут. URL: <https://www.advgazeta.ru/mneniya/kogda-nasledniki-plachut/?ysclid=lo2r80yovs94458625>
3. Вронская М.В. Наследование цифровых финансовых активов: актуальные проблемы и перспективы развития // *Юридические исследования*. 2022. № 11. С. 32-44.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (в действующей редакции).
5. Диева М.Г. Наследование цифровых активов // *Международный научно-исследовательский журнал*. 2021. № 3-2(105). С. 166-168.
6. Иншакова А.О. Аналогия закона, аналогия права и акты судебного толкования, как вспомогательные источники гражданского права // *Современная научная мысль*. 2016. № 3. С. 228-238.
7. Кожевников В.В. Современное английское общее право: новое прочтение // *Вестник Омского университета*. Серия: Право. 2015. № 4 (45). С. 53-64.
8. Коршунова П.В. Правовые средства обеспечения единства судебной практики в странах общего права // *Наука. Общество. Государство*. 2020. Т. 8. № 3. С. 187-197.
9. Кутафин О.Е. Пробелы, аналогия и дефекты в конституционном праве // *Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)*. 2016. № 9 (25). С. 134-149.
10. Микрюков В.А. Некоторые вопросы применения гражданского законодательства по аналогии // *Вестник Пермского университета. Юридические науки*. 2014. № 1 (23). С. 133-144.
11. Микрюков В.А. О состоянии научных исследований по проблемам института аналогии в гражданском праве // *Актуальные проблемы российского права*. 2018. № 1 (86). С. 60-68.
12. Обзор практики рассмотрения судами дел, связанных с обязательным страхованием гражданской ответственности владельцев транспортных средств (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22.06.2016) (ред. от 26.04.2017).
13. Петровский Н.А. Аналогии в юриспруденции и правоприменительной практике // *Вестник Адыгейского государственного университета*. 2005. № 3. С. 127-131.
14. Романенко Д.И. Аналогия права (цивилистическое исследование): дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2019. 190 с.
15. Савиньи Ф.К. Система современного римского права. М.: Статут, 2011. Т. 1-8.
16. Томова Н. Аналогия // *Философская антропология*. 2020. Т. 6. № 1. С. 102-119.
17. Фарафонтова Е.Л. Судебный прецедент и правовые аналогии: проблемы правоприменения // *Вестник КрасГАУ*. 2010. № 9. С. 199-205.
18. Эксперты рассказали о проблеме наследования цифровых активов граждан. URL: <https://iz.ru/1171585/2021-05-31/eksperty-rasskazali-o-probleme-nasledovaniia-tcifrovykh-aktivov-grazhdan>
19. Friedman L.M. *Law's Order: What Economics Has to Do with Law and Why It Matters*. Princeton University Press, 2000. 344 p.

## Analogy of law in the hierarchy of civil law

**Aleksei V. Novikov**

Doctor of Pedagogy, PhD in Law, Professor;  
Chief Researcher,

Scientific-Research Institute of the Federal Penitentiary Service of the Russian Federation,  
125130, 15-a, Narvskaya str., Moscow, Russian Federation;

Professor of the Department of Criminal Law, Astrakhan State University,  
414056, 20-a, Tatishcheva str., Astrakhan, Russian Federation;

Professor of the Department of Private Law,  
Perm Institute of the Federal Penitentiary Service of the Russian Federation,  
614012, 125, Karpinskogo str., Perm, Russian Federation;

e-mail: [novikov.pravo@mail.ru](mailto:novikov.pravo@mail.ru)

Aleksei V. Novikov

## Abstract

The analogy of law is one of the key elements in the hierarchy of primary sources of law, playing an important role in civil legal circulation. The essence of the analogy of law is that, on the basis of normative legal acts of civil law institutions, there is a procedural possibility of law enforcement of existing rules of law in the civil law sector. This article examines various aspects of the use of analogy of law as a legal construct that helps fill gaps and (or) conflicts in legislation and ensure a fair decision in law enforcement practice in civil cases. A brief historical excursion on the topic of this study is presented. Legal analogy is a valuable tool in the legal system, but it is not without limitations. Lack of precision, lack of generally accepted procedural rules and limitation to new situations are the main obstacles that need to be addressed for more effective use of this tool. Opportunities for developing the analogy of law are associated with the establishment of generally accepted standards, the development of a system of precedents and the use of comparative law. Further study of this topic may contribute to the development of more accurate methods of legal analogy and increase the efficiency of its use in law enforcement practice.

## For citation

Novikov A.V. (2023) Analogiya prava v ierarkhii grazhdanskogo prava [Analogy of law in the hierarchy of civil law]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 13 (8A), pp. 192-198. DOI: 10.34670/AR.2023.29.64.024

## Keywords

Law enforcement practice, source of law, analogy of law, judicial practice, legislation.

## References

1. Abdrasulov E.B. (2018) Nekotorye aspekty vospolneniya probela v prave cherez analogiyu zakona i analogiyu prava kak sostavnykh chastei tolkovaniya norm prava [Some aspects of filling the gap in law through the analogy of law and the analogy of law as components of the interpretation of legal norms]. *Innovatsionnaya nauka* [Innovative science], 1, pp. 56-59.
2. Dieva M.G. (2021) Nasledovanie tsifrovyykh aktivov [Inheritance of digital assets]. *Mezhdunarodnyi nauchno-issledovatel'skii zhurnal* [International scientific research journal], 3-2 (105), pp. 166-168.
3. *Eksperty rasskazali o probleme nasledovaniya tsifrovyykh aktivov grazhdan* [Experts spoke about the problem of inheriting digital assets of citizens]. Available at: <https://iz.ru/1171585/2021-05-31/eksperty-rasskazali-o-probleme-nasledovaniya-tsifrovyykh-aktivov-grazhdan>
4. Farafontova E.L. (2010) Sudebnyi pretsedent i pravovye analogii: problemy pravoprimeneniya [Judicial precedent and legal analogies: problems of law enforcement]. *Vestnik KrasGAU* [Bulletin of KrasSAU], 9, pp. 199-205.
5. Friedman L.M. (2000) *Law's Order: What Economics Has to Do with Law and Why It Matters*. Princeton University Press.
6. *Grazhdanskii kodeks Rossiiskoi Federatsii (GK RF) 30 noyabrya 1994 goda № 51-FZ (v deistvuyushchei redaktsii)* [Civil Code of the Russian Federation (Civil Code of the Russian Federation) November 30, 1994 No. 51-FZ (as amended)].
7. Inshakova A.O. (2016) Analogiya zakona, analogiya prava i akty sudebnogo tolkovaniya, kak vspomogatel'nye istochniki grazhdanskogo prava [Analogy of law, analogy of law and acts of judicial interpretation as auxiliary sources of civil law]. *Sovremennaya nauchnaya mysl'* [Modern scientific thought], 3, pp. 228-238.
8. Korshunova P.V. (2020) Pravovye sredstva obespecheniya edinstva sudebnoi praktiki v stranakh obshchego prava [Legal means of ensuring the unity of judicial practice in common law countries]. *Nauka. Obshchestvo. Gosudarstvo* [Science. Society. State], 8, 3, pp. 187-197.
9. Kozhevnikov V.V. (2015) Sovremennoe angliiskoe obshchee pravo: novoe prochtenie [Modern English common law: a new reading]. *Vestnik Omskogo universiteta. Seriya: Pravo* [Bulletin of Omsk University], 4 (45), pp. 53-64.
10. Kutafin O.E. (2016) Probely, analogiya i defekty v konstitutsionnom prave [Gaps, analogies and defects in constitutional law]. *Vestnik Universiteta imeni O.E. Kutafina (MGYuA)* [Bulletin of the Kutafin University], 9 (25), pp. 134-149.
11. Mikryukov V.A. (2014) Nekotorye voprosy primeneniya grazhdanskogo zakonodatel'stva po analogii [Some issues of application of civil legislation by analogy]. *Vestnik Permskogo universiteta. Yuridicheskie nauki* [Bulletin of Perm

- University. Legal science], 1 (23), pp. 133-144.
12. Mikryukov V.A. (2018) O sostoyanii nauchnykh issledovaniy po problemam instituta analogii v grazhdanskom prave [On the state of scientific research on the problems of the institution of analogy in civil law]. *Aktual'nye problemy rossiiskogo prava* [Current problems of Russian law], 1 (86), pp. 60-68.
  13. *Obzor praktiki rassmotreniya sudami del, svyazannykh s obyazatel'nym strakhovaniem grazhdanskoj otvetstvennosti vladel'tsev transportnykh sredstv (utv. Prezidiumom Verkhovnogo Suda RF 22.06.2016) (red. ot 26.04.2017)* [Review of the practice of courts considering cases related to compulsory civil liability insurance of vehicle owners (approved by the Presidium of the Supreme Court of the Russian Federation on June 22, 2016) (as amended on April 26, 2017)].
  14. Petrovskii N.A. (2005) Analogii v yurisprudentsii i pravoprimenitel'noi praktike [Analogies in jurisprudence and law enforcement practice]. *Vestnik Adygeiskogo gosudarstvennogo universiteta* [Bulletin of the Adygea State University], 3, pp. 127-131.
  15. Romanenko D.I. (2019) *Analogiya prava (tsivilisticheskoe issledovanie). Doct. Dis.* [Analogy of law (civilistic research). Doct. Dis.]. Saratov.
  16. Savigny F.K. (2011) *Sistema sovremennogo rimskogo prava* [System of modern Roman law]. Moscow: Statut Publ. Vols. 1-8.
  17. Tomova N. (2020) Analogiya [Analogy]. *Filosofskaya antropologiya* [Philosophical anthropology], 6, 1, pp. 102-119.
  18. Vatolina N. *Kogda nasledniki plachut* [When the heirs cry]. Available at: <https://www.advgazeta.ru/mneniya/kogda-nasledniki-plachut/?ysclid=lo2r80yovs94458625> [Accessed 09/09/2023]
  19. Vronskaya M.V. (2022) Nasledovanie tsifrovyykh finansovykh aktivov: aktual'nye problemy i perspektivy razvitiya [Inheritance of digital financial assets: current problems and development prospects]. *Yuridicheskie issledovaniya* [Legal studies], 11, pp. 32-44.