

причинами и объявить вполне естественными адаптивными психологическими реакциями на непредсказуемость внешнего мира.

Однако, на наш взгляд, участники гражданских отношений все же должны трезво оценивать свои возможности, заключая сделку, и нести полную ответственность за свои действия, не прибегая к помощи суда. Однажды выплатив установленную договором неустойку, субъект осознает всю важность внимательного ознакомления с условиями договора и соблюдения правил и договоренностей. Именно в этом заключается воспитательная функция данного способа обеспечения исполнения обязательств.

Таким образом, считаем, что следует исключить положения, закрепленные в ст. 314 ГК, чтобы сформировать более ответственное отношение участников гражданского оборота к заключаемым ими сделкам. Однако критерий соразмерности не стоит оставлять без внимания. Для решения данной проблемы, например, можно установить правило, согласно которому при составлении договора кредитору необходимо детально обосновать предусмотренный размер неустойки и указать причины, по которым он является соразмерным нарушению.

Костюк В. В.

АНАЛОГИЯ ЗАКОНА И ПРАВА

Костюк Виктория Валерьевна, студентка 2 курса Белорусского государственного университета, г. Минск, Беларусь, V1276889@gmail.com

Научный руководитель: канд. юрид. наук, доцент Стрижак М. С.

В правоприменительной практике бывают ситуации, когда спорное отношение требует правового разрешения, однако конкретная норма, которая бы регулировала данные правоотношения, отсутствует. Пробелы в законодательстве в основном возникают по двум причинам: во-первых, в результате появления новых отношений, которые в момент принятия закона не существовали и не могли быть учтены законодателем; во-вторых, из-за упущений при разработке закона. Согласно п. 2 и п. 3 ст. 2 Закона Республики Беларусь от 17 июля 2018 г. № 130-З «О нормативных правовых актах» аналогия закона – это применение к общественным отношениям вследствие отсутствия норм права, регулирующих данные общественные отношения, норм права, регулирующих сходные общественные отношения; аналогия права – это применение к общественным отношениям вследствие отсутствия норм права, регулирующих не только данные, но и сходные общественные отношения, общих начал и смысла законодательства, отраслевых, межотраслевых и общеправовых принципов.

Ученые-практики отмечают, что, применяя закон по аналогии, суд должен толковать его так же, как и при обычном применении этой нормы. Недопустимо приспособление правовой нормы к аналогичным правоотношениям путем несколько иного ее толкования. Применение аналогии закона осуществляется не с помощью толкования нормы права, а путем переноса применяемой нормы в область иных правоотношений.

Остерегаться аналогии не стоит, ведь она не закрывает пробел, а лишь преодолевает его, не ограничивая при этом ни правоприменителя, ни законодателя и путь законодателя о включении соответствующей нормы в действующий Гражданский кодекс Республики Беларусь (далее – ГК) весьма обоснован. Согласно п. 1 ст. 5 ГК в случаях, когда предусмотренные ст. 1 ГК отношения прямо не урегулированы актами законодательства или соглашением сторон, к таким отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяется норма гражданского законодательства, регулирующая сходные отношения (аналогия закона).

Для применения аналогии закона необходимы следующие условия:

1) общественное отношение, которое необходимо урегулировать, входит в предмет гражданского права, т. е. является имущественным либо личным неимущественным;

2) данное общественное отношение не урегулировано нормой гражданского права или соглашением сторон;

3) имеется гражданско-правовая норма, регулирующая сходное общественное отношение, и это не противоречит существу подлежащих урегулированию отношений.

Не следует путать аналогию закона с расширительным толкованием. При аналогии речь идет уже не о правильном понимании того, что нормативным текстом закреплено (понимании нормативного текста как системного образования или его отдельных слов и выражений), а об отсутствии в данном тексте как правовом источнике норм права при понимании и убежденности в необходимости их наличия

Стоит согласиться с мнением И. А. Маньковского, что целесообразно установить правило, в соответствии с которым поиск правовой нормы, подлежащей применению по аналогии закона, необходимо проводить последовательно, начиная с анализа вышестоящих по юридической силе нормативных правовых актов системы гражданского законодательства, что позволит избежать конкуренции правовых норм, каждую из которых возможно применить по аналогии закона, но закрепленных в нормативных правовых актах разной юридической силы и при этом противоречащих друг другу.

При невозможности применения аналогии закона используется аналогия права, под которой понимается урегулирование правоотношения в соответствии с основными началами и смыслом гражданского права, т. е. принципами гражданского права, которые перечислены в ст. 2 ГК, т. е. решение, которое нужно принять за «рамками закона», но в «границах права».

Таким образом, для применения аналогии права необходимо:

1) обнаружение пробела в законодательстве;

2) отсутствие нормы, регулирующей сходные отношения, что не дает возможности использовать аналогию закона.

Подводя итог необходимо подчеркнуть важность аналогии закона и аналогии права как приемов, позволяющих судам осуществлять правосудие по возникшим спорам даже при несовершенстве гражданского законодательства.