

ПРОБЛЕМЫ В ПРАВЕ

Ван Ян Ганович

студент Владивостокского государственного университета, РФ, г. Владивосток

В наше время в связи с развитием цифровых технологий и стремительным внедрением в общественную жизнь цифровизации, очень актуальной становится такая проблема, как пробелы в праве.

Проблема пробелов в праве существует давно, еще римские юристы обсуждали данную проблему, изучали ее и искали пути решения.

Учеными XIX-XX столетий были созданы основы теоретических представлений о пробелах права, сформулированы основополагающие идеи в данной области [1]. Пробелы в праве имеются в правовой системе каждого государства, все это потому что: « в процессе правотворчества невозможно предусмотреть все случаи, которые потребуют юридической регламентации в будущем» [2].

За длительное время изучения правоведами всего мира возникновения пробелов в праве и возможных путей их устранения учеными было определено два эффективных способа борьбы с пробелами в праве это устранение и преодоление пробелов. Отличаются данные способы друг от друга тем, что правоприменительный орган способен преодолеть пробел в праве, а вот устранить пробел может только законотворческий орган.

Как правило в России для борьбы с проблемой пробелов в праве применяют институт аналогии права. Существует два способа применения аналогии, это аналогия закона и аналогия права. В переводе с латинского термин «аналогия» означает подобие, сходство, соответствие объектов.

Аналогия закона способ преодоления пробела, где решения судов принимаются на базе конкретной нормы права, конкретного закона, регулирующего похожие спорные отношения.

Для аналогии закона требуется соблюдение определенных условий:

- 1) общая правовая урегулированность данного случая
- 2) отсутствие приемлемой юридической нормы
- 3) существование нормы в которой имеются обстоятельства аналогичные, тем, с которыми столкнулся суд. Другими словами, если сходятся юридические факты то можно воспользоваться диспозицией аналогичной нормы.

Аналогия права это, когда пробел преодолевается путем вынесения какого-либо судебного решения принятого судом на базе общего смысла законодательства. Это малоиспользуемый прием преодоления пробелов в праве и он так же применяется при соблюдении определенных условий:

- 1) общая правовая урегулированность данного случая
- 2) отсутствие приемлемой юридической нормы

3) отсутствие похожей нормы

При аналогии права пользуются принципами отраслевых, межотраслевых и общих институтов закрепленных в праве и отражающих механизм и предмет правового регулирования.

Таким образом аналогия используется во всех отраслях права, где нет прямого запрещения ее использования.

Но имеется и исключение, так не допускается аналогия в такой отрасли права как уголовное. Это связано с тем, что уголовное право выстроено на такой базе согласно которой «нет преступления без указания на то в законе». Однако в связи с глобальным использованием интернета и стремительным внедрением во все общественные отношения цифровых технологий в уголовном праве появляются пробелы. Конечно пробелы в уголовном праве существовали всегда, но в настоящее время их становится больше, так как появляются усовершенствованные способы мошенничества и краж с применением интернета и новейших цифровых технологий, законодатели дали им название «киберпреступления» и такие пробелы образующиеся в уголовном праве в связи с ростом «киберпреступлений» можно устранять только принятием новых норм, только законодательным способом.

Обнаружить пробел возможно при реализации права, в основном они так и обнаруживаются.

Перед Российскими судами, как перед правоприменительным органом стоит непростая задача, своевременного выявления пробела в праве. Обнаружив такой пробел суд, как правоприменитель может самостоятельно преодолеть его, как правило, прибегая к аналогии, но только в тех отраслях права, где нет прямого запрещения использования аналогии, в связи с чем пробел не устраняется, он остается, так как суд не устраняет пробелы, потому что является правоприменительным органом, а не правоустанавливающим и пробел остается требуя принятия нормативного акта которым данный пробел будет устранен.

Что же касается такой отрасли права как уголовное право, то хотя бы частично решить проблему пробелов в этой отрасли права, можно только в случае своевременного и быстрого реагирования правотворцев на изменения правовых отношений, на появление новых видов преступлений, скажем так «эволюции преступлений». Только своевременность, ну и квалификация правотворцев является важным фактором решения такой проблемы как пробелы в праве, так как неурегулированность уголовного права можно исправить только правотворческой деятельностью.

Наше законодательство многообразно и множественно, в связи с чем довольно сложно проводить в нем устранение несоответствий. Мир совершенствуется, а вместе с ним и право, именно поэтому существует большое количество различных правовых актов, от законов и Конституции до определений и постановлений. У каждого акта определенная цель и задача, они влияют на определенную сферу общественных отношений, в связи с чем достаточно сложно их сопоставить и привести в соответствие друг с другом, а так как общество постоянно меняется, совершенствуется то и право должно меняться (идти в ногу со временем). В связи с чем, существует огромная необходимость периодического обновления законодательства, а это все же процесс достаточно сложный.

Таким образом устранить пробелы в праве под силу только закону.

Список литературы:

1. Пробелы в праве в условиях цифровизации : сборник научных трудов под общей редакцией Д.А. Пашенцева, М.В. Залоило — М.: Инфотропик Медиа 2022 — 472 с.
2. Петров А.А. Тихонравов Е.Ю. Пробелы и коллизии в праве: учебное пособие. — 2-е изд., перераб. И доп. — Москва : Проспект, 2023 — 80 с.

