

Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации

ПРОБЕЛЫ В ПОЗИТИВНОМ ПРАВЕ: ДОКТРИНА И ПРАКТИКА

*Материалы VI Международной научной
конференции теоретиков права
«Пробелы в позитивном праве: доктрина и практика»
(Москва, 20–21 февраля 2020 г.)*

Ответственный редактор
доктор юридических наук, профессор РАН
Н.Н. Черногор

Москва
2021

УДК 340(063)

ББК 67.0

П78

*Одобрено секцией публичного права ученого совета
Института законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации*

Рецензенты:

Ю.Г. Арзамасов — профессор департамента общих и межотраслевых юридических дисциплин факультета права НИУ ВШЭ, доктор юридических наук, профессор;

А.И. Ковлер — заведующий центром зарубежного законодательства и сравнительного правоведения (ИЗиСП), доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации

П78 Пробелы в позитивном праве: доктрина и практика: материалы VI Международной научной конференции теоретиков права «Пробелы в позитивном праве: доктрина и практика» (Москва, 20–21 февраля 2020 г.) / Т.Я. Хабриева, С.В. Липень, В.В. Лазарев и др.; отв. ред. Н.Н. Черногор. — М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации; ИД «Юриспруденция», 2021. — 464 с.

ISBN 978-5-9516-0889-5

Издание подготовлено по материалам VI Международной научной конференции теоретиков права «Пробелы в позитивном праве: доктрина и практика», состоявшейся 20–21 февраля 2020 г. в Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Институт является площадкой, на которой проходит общероссийское годовое собрание теоретиков права — самый масштабный форум отечественной теоретико-правовой науки, который ежегодно собирает ведущих ученых нашей страны, ближнего и дальнего зарубежья, представляющих авторитетные учебные и научные центры и школы. В 2020 году на обсуждение были вынесены общетеоретические проблемы пробелов в праве, а сама конференция приурочена к 80-летию профессора В.В. Лазарева. В ходе дискуссии были актуализированы классические постулаты юридической доктрины о пробелах в праве, проблематизированы устоявшиеся в теории права воззрения на данное явление и его современное состояние. Наряду с этим поставлены новые вопросы и выдвинуты гипотезы, а также представлены результаты научных исследований, отражающие особенности практики правового регулирования, влияние глобальных общественных трансформаций на правовую сферу, учитывающие специфику текущего этапа конституционного развития суверенных государств, в том числе Российской Федерации.

Для правоведов — ученых и практиков, преподавателей, студентов и аспирантов юридических вузов и факультетов, а также широкого круга читателей, интересующихся проблемами развития и эффективности права.

УДК 340(063)

ББК 67.0

© Коллектив авторов, 2021

© Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, 2021

ISBN 978-5-9516-0889-5

СОДЕРЖАНИЕ

<i>Хабриева Т.Я.</i> Предисловие	25
---	----

Раздел 1 РЕШЕНИЕ ПРОБЛЕМЫ ПРОБЕЛОВ ПРАВА В ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА

<i>Липень С.В.</i> Теория пробелов в праве в ее историческом развитии и творчестве профессора В.В. Лазарева	33
<i>Лазарев В.В.</i> Проблема пробелов в праве в свете постклассической философии	57
<i>Скоробогатов А.В. Краснов А.В.</i> Правовой пробел: феноменологические аспекты	77
<i>Захарцев С.И., Сальников В.П.</i> Пробелы в праве — грань комплексной теории его познания	93
<i>Честнов И.Л.</i> Сфера правового регулирования как социальный конструкт	104
<i>Казанцев Н.М.</i> Стратегическое планирование: пробелы права и законодательства	111
<i>Ибрагимова Ю.Э.</i> Пробелы в законодательстве: доктрина и практика	125
<i>Василевич Г.А.</i> Толкование (разъяснение) актов как средство разрешения пробелов и иных дефектов законодательства	138
<i>Ульянов А.В.</i> О проблемах изменения правоотношений на основании смысла закона	149
<i>Краевский А.А.</i> Закрытость правовой системы и природа пробелов в праве	156
<i>Степанов О.А.</i> Проблемы системности и пробельности правового регулирувания в современных условиях	160

Содержание

<i>Гильмуллин А.Р.</i> Правовая доктрина как источник права и средство решения проблем пробельности права	166
<i>Туранин В.Ю.</i> Терминологические пробелы в современном региональном законодательстве	173
<i>Султанов А.Р.</i> Пробелы и защита прав и свобод человека	178
<i>Примак Т.К.</i> Договор в позитивистской доктрине	191
<i>Бурмистрова С.А.</i> Правовые интересы как решение проблемы пробелов в правовых возможностях	196
<i>Кубанцев С.П.</i> Судебный прецедент в правоприменительной практике США	201
<i>Артемев В.Ю.</i> Доктринальное развитие исламского права: основные источники и доктринальные школы (мазхабы)	207
<i>Биюшкина Н.И.</i> Проблема пробелов в праве в трудах представителей исторической школы права (Г. Гуго, Ф.К. Савиньи, Ф.Ю. Штоль, Г.Ф. Пухта, К.Ф. Эйхгорн)	214
<i>Белякова А.В.</i> Конкретизация законодательства как один из способов устранения пробелов в праве	219

Раздел 2
СУД В УСТАНОВЛЕНИИ, ПРЕОДОЛЕНИИ
И УСТРАНЕНИИ ПРОБЕЛОВ ЗАКОНА

<i>Фурсов Д.А.</i> Проблемы выявления смысла норм права в судебной деятельности	229
<i>Колоколов Н.А.</i> Восполнение пробелов в праве: роль и место и суда	236
<i>Гаджиев Х.И.</i> Роль судебного правотворчества в преодолении пробелов в праве	244
<i>Гук П.А.</i> Судебное нормотворчество как средство преодоления пробелов законодательства	253

<i>Коришнуова П.В.</i>	Правовые позиции Конституционного Суда РФ как средство преодоления пробелов в законодательстве	262
<i>Оганесян Т.Д.</i>	Пилотные постановления ЕСПЧ как средство устранения структурных проблем правовых систем государств-ответчиков	270
<i>Фокин Е.А.</i>	Судебная оценка пробелов арбитражного процессуального законодательства	275
<i>Злотникова Т.В.</i>	Пробелы в экологическом законодательстве и судебная практика их выявления	283
<i>Исмаилов Р.</i>	Пробельность в позитивном праве и конституционное правосудие	292

Раздел 3 ПРОБЕЛЫ ПУБЛИЧНОГО ПРАВА

<i>Винокуров А.Ю.</i>	Роль органов прокуратуры в выявлении и восполнении пробелов в правовом регулировании общественных отношений в сфере экологии	303
<i>Выпханова Г.В.</i>	Правовые пробелы в области экологической информации и экологического менеджмента	309
<i>Авхадеев В.Р.</i>	Пробелы в современном международно-правовом регулировании режима Арктики	316
<i>Сайфуллин Э.К.</i>	Пробелы в международном космическом праве	327
<i>Карпов Н.Н.</i>	Пробелы в праве на примере Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»	333
<i>Поликова М.И.</i>	Коллизионное регулирование оспаривания сделок должника при трансграничной несостоятельности	339
<i>Азарова Е.Г.</i>	О несогласованности отраслевых и конституционных гарантий социального обеспечения по кругу лиц	349

Содержание

Макарова О.В.

**Пробелы уголовно-процессуального регулирования
в части обеспечения гарантий сохранения
адвокатской тайны**355

Журавлева О.О.

Налоговая льгота или пробел: проблемы квалификации360

Алексеева Н.А.

**О некоторых вопросах контроля и надзора за соблюдением
установленного режима в национальных парках
на примере организации полигонов бытовых отходов**369

Андреиановская И.И.

**К вопросу о пробелах в содержании
отдельных норм трудового права**374

Дюсюпова А.Д.

**Аграрные отношения в России
во второй половине XIX — начале XX века:
проблема преодоления пробелов в праве**382

Чиканова Л.А.

К вопросу о пробелах в законодательстве о труде389

Скачкова Г.С.

**Отношения в сфере занятости:
пробелы в правовом регулировании**394

Серегина Л.В.

**Пробелы в правовом регулировании отношений
в сфере охраны труда**400

Алексеев С.В.

**Пробелы в законодательстве о труде, образовании
и социальном обеспечении в сфере спорта в условиях
инновационного развития экономики**407

Кицай Ю.А.

**Актуальные проблемы принятия социальных кодексов
на региональном уровне**417

Жаворонков Р.Н.

**Проблемы защиты от дискриминации по признаку
инвалидности в трудовых отношениях**422

Разумов С.С.

**Включение норм об эмиссии государственных
(муниципальных) ценных бумаг в Бюджетный кодекс РФ
как этап кодификации бюджетного законодательства**426

Гайнутдинова Е.И.

**Пробелы миграционного законодательства
Российской Федерации в сфере
противодействия коррупции**434

Раздел 4
ТЕХНОЛОГИЧЕСКИЕ НОВАЦИИ
В ПРАВОТВОРЧЕСТВЕ И ПРАВОПРИМЕНЕНИИ
И ИХ РОЛЬ В РЕШЕНИИ ПРОБЛЕМЫ ПРОБЕЛЬНОСТИ
ПРАВА

Бурьянов С.А.

**Цифровизация как совокупность
глобальных процессов: колоссальные
возможности и катастрофические риски**441

Хотько О.А.

**Пробелы в экологическом праве в контексте
современных технологических трансформаций:
способы установления и преодоления**444

Лобурёв С.Н.

**Пробелы в законе при назначении и проведении
судебных экспертиз по гражданским делам
с использованием записей метрических книг**450

Абишев Э.Х.

**Правовые основы организации и проведения
правового мониторинга в системе органов
внутренних дел Республики Казахстан**.....455