





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

The Institute of Legislation and Comparative Law  
under the Government of the Russian Federation

---

# GAPS IN POSITIVE LAW: DOCTRINE AND PRACTICE

*Materials of the VI International International  
Scientific Conference of Legal Theorists  
“Gaps in Positive Law: Doctrine and Practices”  
(Moscow, February 20–21, 2020)*

Editor-in-chief  
Doctor of Law, professor of Russian Academy of Sciences  
*N.N. Chernogor*

Moscow  
2021

*Approved by the Section of Public law of the Scientific Council  
of the Institute of Legislation and Comparative Law  
under the Government of the Russian Federation*

Reviewers:

**Y.G. Arzamasov** — Professor of the Department of General and Interdisciplinary Legal Disciplines, Faculty of Law, National Research University Higher School of Economics, Doctor of Law, Professor;

**A.I. Kovler** — Doctor of Legal Sciences, Professor, Head of Centre of Foreign Legislation and Comparative Law (ILCL)

**Gaps in Positive Law: Doctrine and Practice:** Materials of the VI International International Scientific Conference of Legal Theorists “Gaps in Positive Law: Doctrine and Practices” (Moscow, February 20–21, 2020) / T.Y. Khabrieva, S.V. Lipen, V.V. Lazarev, etc.; Editor-in-chief N.N. Chernogor. — M.: The Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation; Publishing House “Jurisprudence”, 2021. — 464 p.

ISBN 978-5-9516-0889-5

Publication based on the materials of the VI International Scientific Conference of Legal Theorists “Gaps in Positive Law: Doctrine and Practice”, held on February 20–21, 2020 at the Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation.

The Institute is a platform for the all-Russian annual meeting of legal theorists - the largest forum of Russian theoretical and legal science, which annually brings together leading scientists from the country, as well as from near and far abroad, representing reputable educational and scientific centers and schools. In 2020, general theoretical problems of gaps in law were brought up for discussion, and the conference itself was timed to coincide with the 80th anniversary of Professor V.V. Lazarev. During the discussion, the classical postulates of the legal doctrine on gaps in law were updated, the views on this phenomenon and the realities of its existence established in the theory of law were problematized. Along with this, new questions are posed and hypotheses are put forward, as well as the results of scientific research reflecting the features of modern practice of legal regulation, the impact of global social transformations on the legal sphere, taking into account the specifics of the current stage of constitutional development of sovereign states, including the Russian Federation.

For lawyers-scientists and practitioners, teachers, students and postgraduates of law schools and faculties, as well as a wide range of readers interested in the problems of the development and effectiveness of modern law.

© Collective of authors, 2021  
© The Institute of Legislation  
and Comparative Law under the Government  
of the Russian Federation, 2021

ISBN 978-5-9516-0889-5

## АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

*Хабриева Талия Яруловна*, директор Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, заместитель президента Российской академии наук, член Европейской комиссии за демократию через право (Венецианской комиссии Совета Европы), академик Российской академии наук, действительный член Международной академии сравнительного права, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации, заслуженный юрист Российской Федерации, заслуженный юрист Республики Татарстан

*Абишев Эльдар Хасанович*, адъюнкт Академии управления МВД России, магистр юридических наук Республики Казахстан.

*Авахдеев Владислав Рамилевич*, ведущий научный сотрудник ИЗИСП, кандидат юридических наук, доцент.

*Азарова Елена Герасимовна*, ведущий научный сотрудник ИЗИСП, кандидат юридических наук.

*Алексеев Сергей Викторович*, главный научный сотрудник отдела законодательства о труде и социальном обеспечении ИЗИСП, доктор юридических наук, профессор.

*Алексеева Надежда Анатольевна*, заместитель заведующего кафедрой земельного и экологического права РГУП, старший преподаватель РГУП, кандидат юридических наук.

*Андреиановская Ирина Ивановна*, ведущий научный сотрудник сектора трудового права и права социального обеспечения ИГП РАН, доктор юридических наук, доцент.

*Артемов Владислав Юрьевич*, старший научный сотрудник ИЗИСП, кандидат юридических наук.

*Белякова Анна Владимировна*, старший научный сотрудник лаборатории правового мониторинга и социологии права ИЗИСП, кандидат юридических наук.

*Биюшкина Надежда Иосифовна*, профессор кафедры теории и истории государства и права юридического факультета Нижегородского государственного университета им. Н.И. Лобачевского, доктор юридических наук, профессор.

*Бурмистрова Светлана Александровна*, заведующий кафедрой гражданского процессуального права Уральского филиала ФГБОУ ВО, кандидат юридических наук, доцент.

*Бурьянов Сергей Анатольевич*, доцент кафедры международного права и прав человека Института права и управления Московского

городского педагогического университета, кандидат юридических наук, доцент.

**Василевич Григорий Алексеевич**, заведующий кафедрой конституционного права Белорусского государственного университета, член-корреспондент Национальной академии наук Беларуси, доктор юридических наук, профессор.

**Винокуров Александр Юрьевич**, главный научный сотрудник НИИ Университета прокуратуры РФ, доктор юридических наук, профессор.

**Выпханова Галина Викторовна**, профессор МГЮА им. О.Е. Кутафина, доктор юридических наук, профессор.

**Гаджиев Ханлар Иршадович**, заведующий отделом судебной практики и правоприменения ИЗиСП, судья ЕСПЧ (в отставке), доктор юридических наук.

**Гайнутдинова Екатерина Ирековна**, аспирант ИЗиСП.

**Гильмуллин Айнур Разифович**, старший преподаватель КФУ, кандидат юридических наук.

**Гуж Павел Александрович**, профессор кафедры правосудия Пензенского государственного университета, доктор юридических наук, доцент.

**Дюсюпова Алмагуль Дауткановна**, старший специалист отдела магистратуры ИЗиСП, кандидат юридических наук.

**Жаворонков Роман Николаевич**, профессор кафедры трудового права и права социального обеспечения МГЮА им. О.Е. Кутафина, доктор юридических наук.

**Журавлева Оксана Олеговна**, ведущий научный сотрудник отдела финансового, налогового и бюджетного законодательства ИЗиСП, кандидат юридических наук.

**Захарцев Сергей Иванович**, заведующий кафедрой организации правоохранительной деятельности Российского государственного социального университета, доктор юридических наук, доцент.

**Злотникова Тамара Владимировна**, заведующий кафедрой земельного права и государственной регистрации недвижимости Московского государственного университета геодезии и картографии (МИИГАиК), доктор юридических наук, профессор, почетный работник охраны природы, заслуженный эколог Российской Федерации, академик РЭА.

**Ибрагимова Юлия Эмировна**, младший научный сотрудник отдела судебной практики и правоприменения ИЗиСП.

**Исмаилов Ровшан**, судья Конституционного Суда Азербайджанской Республики.

**Казанцев Николай Михайлович**, главный научный сотрудник отдела зарубежного конституционного, административного, уголовного за-

конодательства и международного права ИЗиСП, доктор юридических наук, кандидат экономических наук.

**Карпов Николай Николаевич**, аспирант МГЮА им. О.Е. Кутафина.

**Кицай Юлиана Анатольевна**, доцент кафедры гражданского права и процесса БФУ им. И. Канта, кандидат юридических наук, доцент.

**Колоколов Никита Александрович**, судья Верховного Суда РФ в отставке, доктор юридических наук.

**Коршунова Полина Владиславовна**, ассистент Пензенского государственного университета.

**Краевский Арсений Александрович**, доцент кафедры теории и истории государства и права СПбГУ, кандидат юридических наук.

**Кубанцев Сергей Павлович**, старший научный сотрудник ИЗиСП, кандидат юридических наук, доцент.

**Лазарев Валерий Васильевич**, главный научный сотрудник центра фундаментальных правовых исследований ИЗиСП, доктор юридических наук, профессор.

**Липень Сергей Васильевич**, профессор кафедры теории государства и права МГЮА им. О.Е. Кутафина, доктор юридических наук, профессор.

**Лобурёв Сергей Никитович**, аспирант ИЗиСП.

**Макарова Оксана Валерьевна**, ведущий научный сотрудник отдела уголовного, уголовно-процессуального законодательства; судоустройства ИЗиСП, кандидат юридических наук.

**Оганесян Тигран Давидович**, научный сотрудник отдела зарубежного конституционного, административного, уголовного законодательства и международного права ИЗиСП, кандидат юридических наук.

**Поликова Мария Игоревна**, аспирант ИЗиСП.

**Примаков Татьяна Клавдиевна**, заведующий кафедрой гражданского права и процесса Балтийского федерального университета им. И. Канта, доктор юридических наук, доцент.

**Разумов Сергей Сергеевич**, аспирант ИЗиСП.

**Сайфуллин Эмиль Камильевич**, специалист 1 категории кафедры международного и европейского права ИЗиСП, председатель совета обучающихся ИЗиСП.

**Сальников Виктор Петрович**, главный редактор журнала «Юридическая наука: история и современность», доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации, почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации.

**Серегина Лариса Владимировна**, ведущий научный сотрудник ИЗиСП, кандидат юридических наук.

*Авторский коллектив*

**Скачкова Галина Семеновна**, заведующий сектором трудового права и права социального обеспечения ИГП РАН, доктор юридических наук, профессор.

**Скоробогатов Андрей Валерьевич**, профессор кафедры теории государства и права и публично-правовых дисциплин Казанского инновационного университета им. В.Г. Тимирязова (ИЭУП), доктор исторических наук, доцент.

**Степанов Олег Анатольевич**, главный научный сотрудник отдела уголовного, уголовно-процессуального законодательства; судоустройства ИЗиСП, доктор юридических наук, профессор.

**Султанов Айдар Рустэмович**, начальник юридического управления ПАО «Нижнекамскнефтехим».

**Турапин Владислав Юрьевич**, заведующий кафедрой теории и истории государства и права Белгородского государственного национального исследовательского университета, доктор юридических наук, доцент.

**Ульянов Алексей Владимирович**, старший преподаватель Российского университета транспорта (МИИТ), кандидат юридических наук.

**Фокин Евгений Анатольевич**, научный сотрудник центра зарубежного законодательства и сравнительного правоведения ИЗиСП, кандидат юридических наук.

**Фурсов Дмитрий Александрович**, профессор кафедры гражданского и административного судопроизводства РГУП, доктор юридических наук.

**Хотько Ольга Александровна**, доцент кафедры экологического и аграрного права Белорусского государственного университета, кандидат юридических наук, доцент.

**Честнов Илья Львович**, профессор кафедры теории и истории государства и права Санкт-Петербургского юридического института (филиала) Университета прокуратуры РФ, доктор юридических наук, профессор.

**Чиканова Людмила Алексеевна**, заведующий отделом законодательства о труде и социальном обеспечении ИЗиСП, доктор юридических наук.

## AUTHORS

***Khabrieva Taliya Yarullova***, Director of the Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation (ILCL), Deputy president of the Russian Academy of Sciences, Member of the European Commission for Democracy through Law (Venice Commission of the Council of Europe), academician of the Russian Academy of Sciences, titular member of the International Academy of Comparative Law, doctor of Law, professor, Honored Scientist of the Russian Federation, Honored lawyer of the Russian Federation, Honored lawyer of the Republic of Tatarstan.

***Abishev Eldar Khasanovich***, Adjunct of the Academy of Management of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Master of Laws of the Republic of Kazakhstan.

***Avkhadeev Vladislav Ramilevich***, Leading Researcher of the ILCL, Candidate of Law, Docent.

***Azarova Elena Gerasimovna***, Leading Researcher of the ILCL, Candidate of Law.

***Alekseev Sergey Viktorovich***, Chief Researcher of the Department of Labor Legislation and Social Security of the ILCL, Doctor of Law, Professor.

***Alekseeva Nadezhda Anatolyevna***, Deputy Head of the Department of Land and Environmental Law of the RSUJ, Senior Lecturer of the RSUE, Candidate of Legal Sciences.

***Andrianovskaya Irina Ivanovna***, Leading Researcher of the Sector of Labor Law and Social Security Law, ISL RAS, Doctor of Law, Docent.

***Artemov Vladislav Yurievich***, senior researcher at the ILCL, Candidate of Law.

***Belyakova Anna Vladimirovna***, Senior Researcher of the Laboratory of Legal Monitoring and Sociology of Law of the ILCL, Candidate of Law.

***Biushkina Nadezhda Iosifovna***, Professor of the Department of Theory and History of State and Law of the Faculty of Law of the Nizhny Novgorod State University named after N.I. Lobachevsky, Doctor of Law, Professor.

***Burmistrova Svetlana Aleksandrovna***, Head of the Department of Civil Procedural Law of the Ural Branch of the Federal State Budgetary Educational Institution of Higher Education, Candidate of Law, Docent.

***Buryanov Sergey Anatolyevich***, Docent of the Department of International Law and Human Rights of the Institute of Law and Management of the Moscow City Pedagogical University, Candidate of Law, Docent.

*Authors*

***Vasilevich Grigory Alekseevich***, Head of the Department of Constitutional Law of the Belarusian State University, Corresponding Member of the National Academy of Sciences of Belarus, Doctor of Law, Professor.

***Vinokurov Alexander Yurievich***, Chief Researcher of the Research Institute of the University of the Prosecutor's Office of the Russian Federation, Doctor of Law, Professor.

***Vypkhanova Galina Viktorovna***, Professor of the Moscow State Law Academy named after O. E. Kutafin, Doctor of Law, Professor.

***Gadzhiev Khanlar Irshadovich***, Head of the Department of Judicial Practice and Law Enforcement of the ILCL, Judge of the ECHR (retired), Doctor of Law.

***Gainutdinova Ekaterina Irekovna***, PhD postgraduate of the ILCL.

***Gilmullin Ainur Razifovich***, senior lecturer of Kazan Federal University, Candidate of Law.

***Guk Pavel Alexandrovich***, Professor of the Department of Justice of the Penza State University, Doctor of Law, Docent.

***Dyusyupova Almagul Dautkanovna***, Senior Specialist of the Department of Magistracy of the ILCL, Candidate of Law.

***Zhavoronkov Roman Nikolaevich***, Professor of the Department of Labor Law and Social Security Law, Moscow State Law Academy O. E. Kutafina, Doctor of Law.

***Zhuravleva Oksana Olegovna***, Leading Researcher, Department of Financial, Tax and Budgetary Legislation of the ILCL, Candidate of Law.

***Zakhartsev Sergey Ivanovich***, Head of the Department of Organization of Law Enforcement Activities of the Russian State Social University, Doctor of Law, Docent.

***Zlotnikova Tamara Vladimirovna***, Head of the Department of Land Law and State Registration of Real Estate of the Moscow State University of Geodesy and Cartography, Doctor of Law, Professor, Honorary Worker of Nature Protection, Honored Ecologist of the Russian Federation, Academician of the Russian Economic Academy.

***Ibragimova Yulia Emirovna***, Junior Researcher of the Department of Judicial Practice and Law Enforcement of the ILCL.

***Ismailov Rovshan***, Judge of the Constitutional Court of the Azerbaijan Republic.

***Kazantsev Nikolay Mikhailovich***, Chief Researcher of the Department of Foreign Constitutional, Administrative, Criminal Law and International Law of the ILCL, Doctor of Law, Candidate of Economic Sciences.

***Karpov Nikolay Nikolaevich***, postgraduate of Moscow State Law Academy named after O. E. Kutafin.

**Kitsay Yuliana Anatolyevna**, Docent of the Department of Civil Law and Procedure, BFU named after I. Kant, Candidate of Law, Docent.

**Kolokolov Nikita Aleksandrovich**, Judge of the Supreme Court of the Russian Federation (retired), Doctor of Law.

**Korshunova Polina Vladislavovna**, Assistant of the Penza State University.

**Kraevsky Arseny Alexandrovich**, Docent of the Department of Theory and History of State and Law of the St. Petersburg State University, Candidate of Law.

**Kubantsev Sergey Pavlovich**, Senior Researcher of the ILCL, Candidate of Law, Docent.

**Lazarev Valery Vasilievich**, Chief Researcher of the Center for Fundamental Legal Research of ILCL, Doctor of Law, Professor.

**Lipen Sergey Vasilievich**, Professor of the Department of Theory of State and Law of the Moscow State Law Academy O. E. Kutafin, Doctor of Law, Professor.

**Loburev Sergey Nikitovich**, postgraduate at the ILCL.

**Makarova Oksana Valerievna**, Leading Researcher of the Department of Criminal, Criminal Procedure Legislation of the ILCL, Candidate of Law.

**Oganesyan Tigran Davidovich**, Researcher of the Department of Foreign Constitutional, Administrative, Criminal Law and International Law of the ILCL, Candidate of Law.

**Polshkova Maria Igorevna**, PhD postgraduate of the ILCL.

**Primak Tatiana Klavdievna**, Head of the Department of Civil Law and Procedure of the BFU named after I. Kant, Doctor of Law, Docent.

**Razumov Sergey Sergeevich**, postgraduate of the ILCL.

**Sayfullin Emil Kamilyevich**, 1<sup>st</sup> category specialist of the Department of International and European Law of the ILCL, Chairman of the Council of Students of the ILCL.

**Salnikov Viktor Petrovich**, Editor-in-Chief of the Journal "Legal Science: History and Modernity", Doctor of Law, Professor, Honored Scientist of the Russian Federation, Honorary Worker of Higher Professional Education of the Russian Federation.

**Seregina Larisa Vladimirovna**, Leading Researcher of the ILCL, Candidate of Law.

**Skachkova Galina Semyonovna**, Head of the Sector of Labor Law and Social Security Law of the ISL RAS, Doctor of Law, Professor.

**Skorobogatov Andrey Valerievich**, Professor of the Department of Theory of State and Law and Public Law Disciplines of the Kazan Innovative University named after V.G. Timiryasov, Doctor of History, Docent.

*Authors*

***Stepanov Oleg Anatolyevich***, Chief Researcher of the Department of Criminal, Criminal Procedure Legislation; Judiciary of the ILCL, Doctor of Law, Professor.

***Sultanov Aydar Rustemovich***, Head of the Legal Department of "Nizhnekamskneftekhim" PJSC.

***Turanin Vladislav Yurievich***, Head of the Department of Theory and History of State and Law of the Belgorod State National Research University, Doctor of Law, Docent.

***Ulyanov Alexey Vladimirovich***, Senior Lecturer of the Russian University of Transport, Candidate of Law.

***Fokin Evgeny Anatolyevich***, Researcher of the Center of Foreign Legislation and Comparative Law of the ILCL, Candidate of Law.

***Fursov Dmitry Aleksandrovich***, Professor of the Department of Civil and Administrative Proceedings of the RSUJ, Doctor of Law.

***Khotko Olga Alexandrovna***, Docent of the Department of Environmental and Agrarian Law of the Belarusian State University, Candidate of Law, Docent.

***Chestnov Ilya Lvovich***, Professor of the Department of Theory and History of State and Law of the St. Petersburg Law Institute (branch) of the University of the Prosecutor's Office of the Russian Federation, Doctor of Law, Professor.

***Chikanova Lyudmila Alekseevna***, Head of the Department of Labor and Social Security Legislation of the ILCL, Doctor of Law.

# 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*

*Гильмуллин А.Р.*

**Правовая доктрина как источник права и средство  
решения проблем пробельности права.....**166

*Туранин В.Ю.*

**Терминологические пробелы в современном  
региональном законодательстве .....**173

*Султанов А.Р.*

**Пробелы и защита прав и свобод человека.....**178

*Примак Т.К.*

**Договор в позитивистской доктрине .....**191

*Бурмистрова С.А.*

**Правовые интересы как решение проблемы  
пробелов в правовых возможностях .....**196

*Кубанцев С.П.*

**Судебный прецедент в правоприменительной  
практике США .....**201

*Артемев В.Ю.*

**Доктринальное развитие исламского права:  
основные источники и доктринальные школы (мазхабы) .....**207

*Биюшкина Н.И.*

**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

*Белякова А.В.*

**Конкретизация законодательства как один  
из способов устранения пробелов в праве.....**219

**Раздел 2  
СУД В УСТАНОВЛЕНИИ, ПРЕОДОЛЕНИИ  
И УСТРАНЕНИИ ПРОБЕЛОВ ЗАКОНА**

*Фурсов Д.А.*

**Проблемы выявления смысла норм права  
в судебной деятельности .....**229

*Колоколов Н.А.*

**Восполнение пробелов в праве: роль и место и суда.....**236

*Гаджиев Х.И.*

**Роль судебного правотворчества в преодолении  
пробелов в праве .....**244

*Гук П.А.*

**Судебное нормотворчество как средство  
преодоления пробелов законодательства .....**253

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

### Раздел 3 ПРОБЕЛЫ ПУБЛИЧНОГО ПРАВА

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

Содержание

Макарова О.В.

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

Журавлева О.О.

**Налоговая льгота или пробел: проблемы квалификации** .....360

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 труде** .....389

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

# TABLE OF CONTENTS

<i>Khabrieva T.Y.</i> <b>Preface</b> .....	25
---	----

## Section 1

### SECTION 1. SOLVING THE PROBLEM OF GAPS IN LAW IN THE GENERAL THEORY OF LAW

<i>Lipen S.V.</i> <b>The theory of gaps in law in its historical development and the work of Professor V.V. Lazareva</b> .....	33
<i>Lazarev V.V.</i> <b>The problem of "gaps in law" in the light of postclassical philosophy</b> .....	57
<i>Skorobogatov A.V. Krasnov A.V.</i> <b>Legal gap: phenomenological aspects</b> .....	77
<i>Zakhartsev S.I., Salnikov V.P.</i> <b>Gaps in the law – the edge of the compromise theory of his knowledge</b> .....	93
<i>Chestnov I.L.</i> <b>The sphere of legal regulation as a social construct</b> .....	104
<i>Kazantsev N.M.</i> <b>Strategic planning: legal and legislative gaps</b> .....	111
<i>Ibragimova Yu.E.</i> <b>Legislative gaps: doctrine and practice</b> .....	125
<i>Vasilevich G.A.</i> <b>Interpretation (clarification) of acts as a means of resolving gaps and other defects in legislation</b> .....	138
<i>Ulyanov A.V.</i> <b>On the problems of changing legal relations based on the meaning of the law</b> .....	149
<i>Kraevsky A.A.</i> <b>Closedness of the legal system and the nature of gaps in law</b> .....	156
<i>Stepanov O.A.</i> <b>Problems of consistency and gaps in legal regulation in modern conditions</b> .....	160

<i>Gilmullin A.R.</i>	
<b>Legal doctrine as a source of law and a means of solving the problems of lack of law</b> .....	166
<i>Turanin V.Yu.</i>	
<b>Terminological gaps in modern regional legislation</b> .....	173
<i>Sultanov A.R.</i>	
<b>Gaps and protection of human rights and freedoms</b> .....	178
<i>Primak T.K.</i>	
<b>Contract in positivist doctrine</b> .....	191
<i>Burmistrova S.A.</i>	
<b>Legal interests as a solution to the problem of legal gaps</b> .....	196
<i>Kubantsev S.P.</i>	
<b>Judicial precedent in US law enforcement practice</b> .....	201
<i>Artemov V.Yu.</i>	
<b>Doctrinal development of Islamic law: main sources and doctrinal schools (madhhabs)</b> .....	207
<i>Biushkina N.I.</i>	
<b>The problem of gaps in law in the works of representatives of the historical school of law (G. Hugo, F.K.Savigny, F.Yu. Stol, G.F.Puchta, K.F. Eichhorn)</b> .....	214
<i>Belyakova A. V.</i>	
<b>Specifying legislation as one of the ways to eliminate gaps in the law</b> .....	219

## Section 2 COURT IN ESTABLISHING, OVERCOMING AND ELIMINATING GAPS IN THE LAW

<i>Fursov D.A.</i>	
<b>Problems of identifying the meaning of the rule of law in judicial activity</b> .....	229
<i>Kolokolov N.A.</i>	
<b>Bridging the Legal Gap: Role and Place and Courts</b> .....	236
<i>Gadzhiev Kh.I.</i>	
<b>The Role of Judicial Lawmaking in Bridging Gaps in Law</b> .....	244
<i>Guk P.A.</i>	
<b>Judicial rule-making as a means of overcoming legislative gaps</b> .....	253

*Table of contents*

*Korshunova P.V.*

**Legal positions of the Constitutional Court  
of the Russian Federation as a means  
of overcoming gaps in legislation .....262**

*Oganesyan T.D.*

**Pilot judgments of the ECtHR as a means  
of addressing structural problems in the legal  
systems of the respondent states .....270**

*Fokin E.A.*

**Judicial assessment of gaps in arbitration  
procedural legislation .....275**

*Zlotnikova T.V.*

**Gaps in environmental legislation  
and judicial practice to identify them .....283**

*Ismailov R.*

**White space in positive law  
and constitutional justice .....292**

**Section 3  
GAPS IN PUBLIC LAW**

*Vinokurov A.Yu.*

**The role of the prosecution authorities in identifying  
and filling gaps in the legal regulation of public  
relations in the field of ecology .....303**

*Vypkhanova G.V.*

**Legal gaps in environmental information  
and environmental management .....309**

*Avkhadeev V.R.*

**Gaps in modern international legal regulation  
of the Arctic regime .....316**

*Saifullin E.K.*

**Gaps in international space law .....327**

*Karpov N.N.*

**Gaps in the law on the example of the Federal Law  
of December 28, 2009 No. 381-FZ  
"On the Basics of State Regulation  
of Trade Activities in the Russian Federation" .....333**

*Polshkova M.I.*

**Conflict regulation of challenging debtor's transactions  
in cross-border insolvency .....339**

*Azarova E.G.*

**On the inconsistency of sectoral and constitutional  
guarantees of social security in a circle of persons .....349**

<i>Makarova O.V.</i>	
<b>Gaps in criminal procedural regulation in terms of ensuring guarantees for the preservation of advocate secrets .....</b>	<b>355</b>
<i>Zhuravleva O.O.</i>	
<b>Tax credit or gap: qualification issues .....</b>	<b>360</b>
<i>Alekseeva N.A.</i>	
<b>On some issues of control and supervision over compliance with the established regime in national parks on the example of the organization of landfills for household waste .....</b>	<b>369</b>
<i>Andrianovskaya I.I.</i>	
<b>On the issue of gaps in the content of certain labor law norms .....</b>	<b>374</b>
<i>Dyusyupova A.D.</i>	
<b>Agrarian relations in Russia in the second half of the 19th – early 20th centuries: the problem of overcoming gaps in law .....</b>	<b>382</b>
<i>Chikanova L.A.</i>	
<b>On the issue of gaps in labor legislation .....</b>	<b>389</b>
<i>Skachkova G.S.</i>	
<b>Employment relationships: legal gaps .....</b>	<b>394</b>
<i>Seregina L.V.</i>	
<b>Gaps in the legal regulation of relations in the field of labor protection .....</b>	<b>400</b>
<i>Alekseev S.V.</i>	
<b>Gaps in the legislation on labor, education and social security in the field of sports in the context of innovative economic development.....</b>	<b>407</b>
<i>Kitsay Yu.A.</i>	
<b>Actual problems of the adoption of Social Codes at the regional level.....</b>	<b>417</b>
<i>Zhavoronkov R.N.</i>	
<b>Problems of protection against discrimination on the basis of disability in labor relations.....</b>	<b>422</b>
<i>Razumov S.S.</i>	
<b>Inclusion of norms on the issue of state (municipal) securities in the Budget Code of the Russian Federation as a stage of codification of budget legislation .....</b>	<b>426</b>
<i>Gainutdinova E.I.</i>	
<b>Gaps in the migration legislation of the Russian Federation in the field of combating corruption.....</b>	<b>434</b>

*Table of contents*

**Section 4**  
**TECHNOLOGICAL INNOVATIONS IN LAWMAKING**  
**AND LAW ENFORCEMENT AND THEIR ROLE**  
**IN SOLVING THE PROBLEM OF GAPS IN LAW**

*Buryanov S.A.*

**Digitalization as a set of global processes:  
colossal opportunities and catastrophic risks .....441**

*Khotko O.A.*

**Gaps in Environmental Law in the Context  
of Modern Technological Transformations:  
Ways to Establish and Overcome .....444**

*Loburev S.N.*

**Gaps in the law in the appointment and conduct  
of forensic examinations in civil cases using  
records of metric books .....450**

*Abishev E.Kh.*

**Legal framework for organizing and conducting  
legal monitoring in the system of internal  
affairs bodies of the Republic of Kazakhstan .....455**

## ПРЕДИСЛОВИЕ

Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации (далее — Институт), как и некоторые другие научные центры, прилагает усилия для восстановления авторитета и положения теоретико-правовой науки, которая в 1990-е гг. была незаслуженно потеснена с ведущих позиций в системе источников государственно-правовой практики.

В настоящее время ситуация меняется к лучшему. К теоретикам права вновь прислушиваются и привлекают их к проектированию важнейших решений. Об этом, в частности, свидетельствует достойное представительство членов этого юридического цеха в рабочей группе по подготовке предложений о внесении поправок в Конституцию РФ<sup>1</sup>.

Во многом именно от теоретиков исходили инициативы и обоснование расширения ценностного каталога Конституции, усиления ее идеологической функции, а также предложения, касающиеся терминологического, структурно-логического и смыслового конструирования проектируемых норм о поправках к главному юридическому документу страны. При этом важное значение имеет точное соблюдение правил юридической техники, позволяющих принять верное решение о месте той или иной нормы в тексте Основного Закона. Указанные правила выработаны отечественной правовой доктриной, основанной на классических работах И.Л. Брауде и других известных правоведов.

Именно с точки зрения развития теоретических взглядов на конституционное закрепление демократических основ в организации государственного управления и выстраивании новой конфигурации сдержек и противовесов следует рассматривать конституционные изменения, связанные с совершенствованием механизма взаимодействия институтов законодательной, исполнительной и президентской властей.

---

<sup>1</sup> См.: Распоряжение Президента РФ от 15 января 2020 г. № 5-рп «О рабочей группе по подготовке предложений о внесении поправок в Конституцию Российской Федерации» // СЗ РФ. 2020. № 3. Ст. 251.

Тенденция неуклонного повышения роли парламента России в ряде ключевых вопросов организации и деятельности исполнительной власти была уже давно обоснована теоретико-правовой наукой. Это является свидетельством непрерывной демократизации функционирования государственного аппарата, совершенствования нормативно закреплённой президентской формы правления с учетом усиления институтов представительной демократии.

Достижения теоретико-правовой науки позволяют точно определять сферы и пределы правового регулирования, чтобы избежать включения в Основной Закон тех норм, которые должны устанавливаться в отраслевом законодательстве.

Изменение Конституции почти всегда влечет принятие новых правовых актов, пересмотр действующего законодательства, дальнейшее его развитие. Конкретизация положений Конституции в законодательстве обеспечивает логическую завершенность правового регулирования и основывается на фундаментальных научных идеях в этой области (тема конкретизации юридических норм разрабатывалась и в стенах Института в работах В.В. Лазарева, А.С. Пиголкина, С.Н. Братуся, А.Б. Венгерова, Н.А. Власенко, Г.Т. Чернобеля и др.).

Институт сохранил теоретическую научную школу, которая имеет большую историю. Ее формировали такие ученые, как С.Н. Братусь, А.Б. Венгеров, А.И. Денисов, С.Ф. Кечекьян, О.Э. Лейст, А.В. Мицкевич, И.С. Перетерский, А.С. Пиголкин, И.С. Самощенко, А.А. Тилле, В.А. Туманов. Их усилиями еще с советских времен были заложены традиции теоретико-правовых исследований, развиваемых Институтом. Важно отметить, что благодаря ведущим российским теоретикам права — В.В. Лазареву, Ю.А. Тихомирову, А.И. Ковлеру, а также их ученикам (Н.Н. Черногору, С.В. Липеню и др.) поддерживается преемственность идей и поколений. В связи с этим закономерно, что именно Институт стал площадкой, на которой уже шестой год проходит годовое собрание теоретиков права — самый масштабный форум отечественной теоретико-правовой науки.

В конференции ежегодно принимают участие представители всех областей юридического знания. Тесная связь теории права с отраслевыми науками, в том числе с наукой международного права, очень важна и ее необходимо укреплять.

Тема, выбранная в 2020 году, — «Пробелы в позитивном праве». К проблемам пробельности позитивного права в повседневной деятельности Института, а также в рамках проводимых научных форумов ученые обращаются постоянно, рассматривают ее в разных

ракурсах, чаще с отраслевых позиций. Изучение законодательства, выявление пробелов в нем и разработка рекомендаций по их устранению — научный приоритет Института. В этой части имеются свои ноу-хау, в частности:

1) доктрина правового мониторинга, в практическом становлении которого Институт принимал самое непосредственное участие вместе с Советом Федерации и Минюстом России;

2) фундаментальные разработки в областях юридического прогнозирования и моделирования, формирования судебной практики и ее влияния на законодательство, имплементации в него судебных решений;

3) научные концепции развития российского законодательства как цикл работ, нацеленных на доктринальное обеспечение гармоничной динамики отечественного позитивного права.

Проблема пробелов в праве — фундаментальная для юриспруденции и традиционная для теории государства и права. Начиная с конца XIX в. она присутствует в повестке юридической науки, хотя обращение к вопросам несовершенства законов можно обнаружить еще в идеях античных мыслителей — Платона, Аристотеля и др.). Науке свойственно переосмысливать собственные выводы и постулаты, особенно в периоды реформ и общественных трансформаций.

В современных условиях динамика права определяется новыми тенденциями в общественном развитии. Передовые технологии, внедрение которых уже привело к смене технологического уклада, влекут за собой метаморфозы моделей социального взаимодействия. Право не всегда успевает за общественными процессами, следствием чего становится появление новых пробелов и нарастающая инфляция правовой материи. В таких условиях законодатель не спешит регулировать новые общественные отношения, все чаще прибегает к так называемому квалифицированному молчанию, ориентирует на использование внеправовых регуляторов.

Действуют и другие факторы, обуславливающие развитие общественных отношений, в частности интеграционные процессы, формирование правового пространства интеграционных объединений, усложнение пространственно-правового устройства национальных государств.

Фактически юридическая наука и практика оказались перед новым масштабным вызовом, на который предстоит дать адекватный ответ.

Есть еще одна причина, по которой была избрана именно эта тема. В 2020 году В.В. Лазареву исполнилось 80 лет. Конференция

приурочена к этому событию. Доктринальная разработка этой темы принесла Валерию Васильевичу всесоюзную известность, а отечественной юридической науке — новое научное направление. Еще в 1960-е гг. он одним из первых в СССР занялся исследованием данной проблематики. В 1969 и 1974 годах вышли его фундаментальные работы: «Пробелы в праве (вопросы понятия пробелов и критика теорий беспробельности права)» и «Пробелы в праве и пути их устранения». Эти монографии вызвали большой резонанс в советской юридической науке. Тогда впервые был поставлен вопрос о пробельности советского права, показан ее объективный характер, и началось систематическое научное исследование соответствующих вопросов — как в отраслевых науках, так и в общей теории, в том числе в стенах Института.

Сформулированные В.В. Лазаревым постулаты о толковании, конкретизации и пробельности права сохранили актуальность. Так, разработанное им понятие и предложенная классификация пробелов в праве до сих пор используются в юридической науке. В последнее время особое значение приобрели высказанные им еще в 1960–1970-е гг. идеи о возможностях преодоления пробелов в позитивном праве в результате судебной деятельности. Их творческое развитие привело к доктринальной разработке механизма конкретизации юридических норм, а также проблематики деятельности Конституционного Суда РФ и правового статуса принимаемых им постановлений, с помощью которых осуществляется восполнение пробелов в российском законодательстве.

В настоящее время происходят трансформации и внутри самого права. Появляются новые институты и отрасли, формируются нетипичные нормативные массивы, наблюдается конвергенция публичного и частного права. Все эти и иные объективные процессы неминуемо отражаются на количественных и качественных характеристиках пробелов в праве.

Проведение конференции в 2020 г. совпало по времени с подготовкой поправок к Конституции РФ, принятие которых послужило началом для большой работы по обновлению законодательства. Этот очевидный прогноз, по сути уже план, нацеливает на постановку и решение в ближайшей перспективе научных задач, сопряженных с предотвращением появления пробелов в законодательстве в ходе его целевой коррекции.

Конституционная реформа обогатила отечественную юридическую практику, которая неразрывно связана с теорией. Появились новые юридические категории, новые юридические технологии

(например, общероссийское голосование). При этом заметно усилилась роль теоретико-правовой науки, которая заключается в осмыслении, научном прогнозировании и обосновании дальнейшего развития российского законодательства.

*Талия Ярулловна Хабриева,  
директор Института законодательства  
и сравнительного правоведения  
при Правительстве Российской Федерации,  
заместитель президента Российской академии наук,  
член Европейской комиссии за демократию через право  
(Венецианской комиссии Совета Европы),  
академик Российской академии наук, действительный член  
Международной академии сравнительного права,  
доктор юридических наук, профессор,  
заслуженный деятель науки Российской Федерации,  
заслуженный юрист Российской Федерации,  
заслуженный юрист Республики Татарстан*



## **Раздел 1**

# **РЕШЕНИЕ ПРОБЛЕМЫ ПРОБЕЛОВ ПРАВА В ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА**



*Липень С.В.*

### **ТЕОРИЯ ПРОБЕЛОВ В ПРАВЕ В ЕЕ ИСТОРИЧЕСКОМ РАЗВИТИИ И ТВОРЧЕСТВЕ ПРОФЕССОРА В.В. ЛАЗАРЕВА**

Теория пробелов в праве органично воспринимается в рамках общей теории правоприменительной деятельности, такой ее привыкли видеть и специалисты по теории права, и представители отраслевых юридических наук.

Однако в доктрине это научное знание фактически распределяется по двум направлениям – с одной стороны, это всем привычная теория установления и преодоления пробелов в праве в процессе правоприменительной деятельности посредством в том числе института юридической аналогии, с другой – теория установления и устранения пробелов в праве в процессе правотворческой деятельности, здесь идеи о принципиальной пробельности права, о пределах правового регулирования, о действительных и мнимых пробелах развиваются в контексте средств юридической техники и теории правотворчества. В научном творчестве профессора В.В. Лазарева теория пробелов в праве разработана в качестве составляющей и теории правоприменения, и теории правотворчества.

Историческое развитие правового регулирования, правоприменительной практики и юридической науки показывает, почему современная юриспруденция воспринимает теорию пробелов в праве почти исключительно в рамках применения права. Время для принципиальной постановки проблемы пробелов в праве – XIX в., время кодификаций, реализации идеи достаточно полного регулирования общественных отношений. В цивилистике, романистике, теории права (также разрабатывалась преимущественно цивилистами) изучалось содержание различных правовых институтов, соотношение различных источников права, классификации правовых норм, анализировались проблемы юридической практики, были разработаны

*Научное издание*

**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*

Подписано в печать 10.02.2021.  
Формат 60×90/16. Бумага офсетная. Гарнитура Newton.  
Печать офсетная. Усл. печ. л. 29,0. Уч.-изд. л. 27,9.  
Тираж 500 экз. Заказ № .

Издательский Дом «Юриспруденция»  
115419, Москва, ул. Орджоникидзе, 11  
www.jurisizdat.ru, e-mail: y-book@mail.ru  
Тел. (495) 979-70-28

Институт законодательства и сравнительного правоведения  
при Правительстве Российской Федерации