

ПРАВОВЫЕ ВЗГЛЯДЫ
ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ
ИСТОРИЧЕСКОЙ ШКОЛЫ
ПРАВА

Одним из влиятельных направлений в европейской юриспруденции XIX в. являлась историческая школа права, благодаря которой идея историзма окончательно утвердилась как незыблемое достояние современной исторической науки.

С критикой рационализма теории естественного права и свойственной Просвещению веры во всемогущество закона в начале XIX в. выступил ряд немецких юристов, создавших историческую школу права. Представители исторической школы доказывали, что нет естественного права, а есть лишь положительное право, которое имеет свои законы развития, не зависящие от разума. Само право – историческое наследие народа, которое не может и не должно произвольно меняться. Подлинным бытием, источником права является не закон, произвольно принимаемый, изменяемый, отменяемый государством, а обычай, выражающий дух народа.

Густав Гуго

Основателем исторической школы права был профессор права в Геттингене *Густав Гуго* (1764–1844 гг.). В книге **“Учебник естественного права, или философия положительного права”** Гуго оспаривает основные положения теории естественного права. Концепцию общественного договора он отвергает по ряду оснований:

- Таких договоров никогда не было — все государства и учреждения возникали и изменялись другими путями.
- Общественный договор практически невозможен — миллионы незнакомых людей не могут вступить в соглашение и договориться о вечном подчинении учреждениям, о которых они судить еще не могут, а также о повиновении еще не известным людям.
- Концепция общественного договора вредна — никакая власть не будет прочной, если обязанность повиновения зависит от исследования ее исторического происхождения из договора.
- Власть и право возникали по-разному. Никакая их разновидность не соответствует полностью разуму, они признаются не безусловно, а только временно правомерными, однако то, что признано или признавалось множеством людей, не может быть совершенно неразумно.
- Право возникает из потребности решения споров.

В статье “**Являются ли законы единственными источниками юридических истин**” Гуго сравнивает право с языком и нравами, которые развиваются сами по себе, без договоров и предписаний, от случая к случаю, потому что другие говорят или делают так, и к обстоятельствам подходит именно это слово, правило. Право развивается так, как правила игры (шахматы, бильярд, карты), где на практике часто встречаются ситуации, не предусмотренные поначалу установленными правилами. В процессе игр возникают и постепенно получают общее признание определенные способы решения этих ситуаций. Кто их автор? Все – и никто.

То же и право – оно складывается из обычаев, возникших и получивших признание в среде народа. Обычаи имеют то преимущество перед законом, что они общеизвестны и привычны.

Множество законов и договоров никогда не выполняется. Сколько раз в Геттингене власть переименовывала улицы – но все их привычно называли и называют по-старому. Исторически сложившийся обычай и есть подлинный источник права.

В конкретно-исторических условиях эта концепция была апологией феодального обычного права, сохранявшегося в Германии. Гуго оправдывал рабство, считал положение раба лучшим, чем положение бедняка, обосновывал право государства ограничивать свободу мыслей и вообще любую свободу во имя общественного блага.

Труды Густава Гуго

- Первая работа Густава Гуго., «**De fundamento successionis ab intestato ex jure Romano antiquo et novo**»(Геттинген, 1785), носит на себе следы влияния Монтеスキё и его приемов.
- «**Учебник естественного права, или философия положительного права**»
- Статья «*Являются ли законы единственными источниками юридических истин*»
- Сочинения «**Lehrbuch des heutigen römischen Rechts**», «**Geschichte des Römischen Rechts**», «**Juristische Encyclopädie**» и др., изданное под общим заглавием «**Lehrbuch eines civilist. Cursus**».

Фридрих Карл Савиньи

Савиньи (Savigny) Фридрих Карл фон (21.2.1779, Франкфурт-на-Майне, — 25.10.1861, Берлин), немецкий юрист, профессор Берлинского университета (1810—42), прусский министр по реформе законодательства (1842—48). Известность получил как автор многочисленных трудов по римскому и гражданскому праву, как глава исторической школы права.

Савиньи стремился доказать ошибочность предположения, что право создается законодателем. Оно, по мнению Савиньи, не зависит от случая или произвола. Право всех народов складывалось исторически, так же, как и язык народа, его нравы и политическое устройство. Будучи продуктом народного духа, право живет в общем сознании народа в форме не столько отвлеченных понятий, сколько живого восприятия юридических институтов.

Поначалу право существует в общем сознании как “природное право”, находя формальное выражение в символических действиях, сопровождающих установление или прекращение юридических отношений. Развиваясь вместе с народом и его культурой, право становится особой наукой в руках юристов, обособившихся в сословие. Научная обработка права юристами – обязательная и необходимая предпосылка законодательной деятельности.

Но в Германии, заключал Савиньи, время для законодательных работ не пришло – в юриспруденции царит хаос разноречивых мнений, а не органическая наука, способная выработать стройное уложение.

Труды Фридриха Карла Савиньи

- В 1803 году г. выпустил в свет работу «Право владения» (нем. *Das Recht des Besitzes*, сразу принесшую ему известность и до сих пор сохраняющую своё значение.
- В 1814 году Савиньи выпустил работу «О призвании нашей эпохи в законодательстве и юриспруденции» (*Vom Beruf unserer Zeit für Gesetzgebung und Rechtswissenschaft*), в которой были изложены основные идеи исторической школы права
- 1815 года Савиньи вместе с Эйхгорном издавал «Журнал исторической юриспруденции» (*Zeitschrift für geschichtliche Rechtswissenschaft*), «рупор» исторической школы, выходивший в свет до 1850 года.
- 1815 вышел первый том фундаментального труда «История римского права в Средние века» (*Geschichte des römischen Rechts im Mittelalter*). Последующие тома выпускались до начала 1830-х.
- В 1840-х годах он выпустил ещё один фундаментальный труд, многотомную «Систему современного римского права» (*System des heutigen römischen Rechts*).
- В 1853 году Савиньи издал работу, посвящённую обязательственному праву.

Георг Фридрих Пухта

(31.8.1798, Кадольтцбург, — 8.1.1846, Берлин), немецкий юрист, представитель исторической школы права. Преподавал право в университетах Германии, до конца жизни был профессором Берлинского университета, государственным советником и членом комиссии по реформе законодательства Пруссии.

Последователем Савиньи был его ученик *Георг Фридрих Пухта*. Пухта писал о естественном саморазвитии права, которое растёт из народного духа, как растение из зерна. Оно вытекает из народного духа так же, как язык и нравы. Сознание права возникает ещё в семьях, но сознание смутное; с образованием народа оно выступает на первый план, ибо люди связаны взаимным признанием прав, в силу чего в народе господствует юридическое сознание. Для охраны права от нарушений народ образовал государство.

Первоначальной формой права Пухта называл обычай, вытекающий из народного сознания. Затем для выражения обычаев в твердой форме (чего именно требует общая воля народа?) создается законодательство. Следом возникает юриспруденция, право юристов, раскрывающее юридические положения, лежащие в глубине народного духа, но не выраженные ясно обычаем и законом.

И законодатель, и юристы не создают нормы права, а лишь содействуют раскрытию различных сторон народного духа.

Право и государство, писал Пухта, проистекают в конечном счете из божественной воли через народную волю (как выражение народного духа). Народ он определяет как естественное соединение людей, связанных общим происхождением, языком, местопребыванием.

Объясняя рецепцию римского права в странах Западной Европы, Пухта писал, что в праве наряду с национальными началами, выражающими народный дух, могут существовать некие общие начала, делающие возможным использование народом чужого права. Это объясняется тем, что представители исторической школы обращали основное внимание на развитие частного права. Одну из своих задач они видели в том, чтобы в процессе рецепции частного римского права освободить его от устаревших норм и органически соединить оставшееся с традиционными для Германии того времени представлениями о частном праве.

Труды Георга Фридриха Пухты

- Сочинения: Civilistische Abhandlungen, Lpz. — В., 1823;
- Das Gewohnheitsrecht, Bd 1—2, Eriangen, 1828—37;
- Lehrbuch der Padekten, Lpz., 1838;
- Vorlesungen über das heutige römische Recht. Bd 1—2, 2 Aufl., Lpz., 1849;
- В русском переводе — История римского права, М., 1864;
- Курс римского гражданского права, т. 1, М., 1874.

Идея «народного духа», которую насаждали в юриспруденции Г.Гуго, К. Савиньи, Г. Пухта, в те времена и позже, в общем мало импонировала исследователям и нашла немного почитателей. Но в философско-юридических суждениях исторической школы положительное значение имела критика умозрительных представлений естественно-правового толка о вечности, неизменности и неподвижности права.

Оставила свой след в истории юриспруденции и попытка этой школы трактовать правовые институты в качестве особых социальных явлений, исторически закономерно рождающихся, функционирующих и развивающихся в целостном едином потоке жизни каждого народа.

Консервативная по своим практически-политическим выводам, историческая школа права тем не менее пополнила социологическую и юридическую теорию плодотворными гипотезами, ценными наблюдениями методологического порядка. Во всяком случае, дальнейший прогресс научного знания в области права, имевший место в XIX в., трудно понять без учета деятельности этой школы.