

НЕМЕЦКАЯ ИСТОРИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА



Челябинск

УДК 340.123(430)
ББК 67.1-23(4Гем)
H50

Friedrich Naumann
STIFTUNG FÜR DIE FREIHEIT

Книга издана при поддержке
Фонда Фридриха Науманна (Германия)

H50 **Немецкая историческая школа права.** — Челябинск: Социум, 2010. — 528 с.

ISBN 978-5-91603-033-4

В настоящем томе собраны основные сочинения русских юристов XIX в., посвященные анализу учений немецкой исторической школы права. В работах П. Новгородцева, С. Муромцева, Н. Кареева, И. Кенинга подробно рассматривается происхождение исторической школы права, взгляды ее основных представителей Г. Гута, Ф. Савиньи, Г.-Ф. Пухты, Безелера, а также их предшественников (Пюттера, Мёзера) и противников — сторонников школы позитивного права (Тибо, Иеринга, Меркеля, Бергбома). В сборник входит «Энциклопедия права» Г.-Ф. Пухты и реферат книги Савиньи «Римское право в Средние века».

С точки зрения исторической школы право — не произвольный продукт законодательства, а следствие духовного и исторического опыта народа, поэтому не может быть изменено только с помощью законодательства, но должно реформироваться постепенно и «органически». Философская позиция исторической школы, понимавшей право как выражение «народного духа» (Volksgeist), представляла собой реакцию на законнический подход к праву, господствовавший в Германии в начале XIX в. Считая судью и практика-юриста выше законодательства и законодателя, а принадлежащие сообществу нравы, обычаи и моральные представления важнее «рационально-спекулятивных» писанных законов, историческая школа внесла важные корректизы в западноевропейскую правовую мысль.

УДК 340.123(430)
ББК 67.1-23(4Гем)

ISBN 978-5-91603-033-4



9785916030334

ISBN 978-5-91603-033-4

© ООО Издательство «Социум», 2010

ОГЛАВЛЕНИЕ

<i>Новгородцев П.</i> Историческая школа юристов. Ее происхождение и судьба (1896)	1
<i>Муромцев С.</i> Образование права по учениям немецкой юриспруденции (1886)	227
<i>Кареев Н.</i> Два взгляда на процесс правообразования (1889)	315
<i>Кениг И.</i> Савиньи и его отношение к современной юриспруденции (1863)	351
<i>Савиньи Ф.</i> Римское право в Средние века (1838)	379
<i>Пухта Г.-Ф.</i> Энциклопедия права (1872)	423

СОДЕРЖАНИЕ

П. Новгородцев ИСТОРИЧЕСКАЯ ШКОЛА ЮРИСТОВ

Предисловие	3
Введение	5
 — I —	
1. Вступительное замечание	5
2. Естественное право как совокупность идеальных (нравственных) представлений о праве. Философское исследование и нравственная критика права как основные моменты естественно-правовой идеи	6
3. Основания нравственной критики права.....	10
4. Критика положительного права как продукт развития личности. Историзм и рационализм	14
 — II —	
1. Гипотеза естественного состояния. Единое и неизменное естественное право	18
2. Теория первобытного договора и народного суверенитета. Утверждение юридического характера естественного права	19
3. Теория произвольного установления права.....	23
 А. ГЕНЕЗИС ИСТОРИЧЕСКОЙ ШКОЛЫ	
Глава I. Предшественники исторической школы в XVIII в.	25

§1. Гётtingенская школа	25
1. Состояние юриспруденции до гётtingенских юристов. Отношение к ней естественного права. Зарождение гётtingенской школы.	
Влияние Лейбница и Монтескье	25
2. Пюттер	37
3. Густав Гуго. Общие замечания. Взгляды Гуго на историю и историческое образование права. Отношение к естественному праву	40
§2. Юстус Мёзер	53
Глава II. Связь исторической школы юристов с философскими учениями и с идеями романтиков	58
§1. Философские влияния	58
§2. Отношение воззрений Савиньи к идеям романтической школы	65
Глава III. Тибо	68
1. Вопрос о философской интерпретации права. Споры исторического и философского направлений в конце XVIII в.	68
2. Проект кодификации гражданского права. Отношение Тибо к местным особенностям в праве и к историческому прошлому	75
В. Основы исторической школы по учению Савиньи и Пухты	
Глава IV. Савиньи	80
Вступительные замечания	80
1. Общая характеристика исторической философии Савиньи	82
2	85
а) Теория органического развития права	85
б) Роль законодательства	85

c) Национальный характер права	85
3. Определение положительного права	97
Глава V. Пухта	102
1. Теория правообразования	102
2. Воззрения Пухты на положительное право	108
 С. Судьба исторической школы в последующей юриспруденции	
Глава VI. Критики исторической школы.	
Подготовление новых взглядов	
113	
§1. Критика взглядов исторической школы на правообразование	114
§2. Критика теории народного убеждения как источника положительного характера права. (Указание на важность внешнего применения права. Замечания Штала и Рейнгольда Шмida. Брунс. Двойственность взгляда на обычное право у позднейших юристов)	122
Глава VII. Иеринг (Преобразование взглядов Савиньи и Пухты на происхождение права) . . .	127
1. Общие замечания	127
2. Взгляды пятидесятых годов. Отречение от идеи непроизвольного происхождения права из народного духа	132
3. Окончательный разрыв с исторической теорией Савиньи. Критика органического взглядения. Взгляд на законодательство. Отношение к обычному праву. Взгляд на прогресс в праве. Критика идеи о национальном происхождении права	139
4. Телеологическое воззрение. Соция общественного утилитаризма	146
5. Отношение Иеринга к естественному праву	155

Глава VIII. Преобразование взглядов Савиньи и Пухты на существо положительного права	161
§1. Новые теории положительного права	161
§2. Философия положительного права	181
1. Общие замечания.	181
2. Меркель	183
3. Бергбом.	199
Заключение	206
Приложения.	209
Приложение 1. Определения естественного права в современной немецкой литературе	210
Приложение 2. О рационалистических элементах у Штадля.	213
Приложение 3. Об отношении рационализма к истории.	215

С. Муромцев
ОБРАЗОВАНИЕ ПРАВА ПО УЧЕНИЯМ
НЕМЕЦКОЙ ЮРИСПРУДЕНЦИИ

Предисловие	229
Глава 1. Идея закономерного развития	230
§ 1. Наша задача. Факторы теории. Историческая школа.	230
§ 2. Савиньи; его учение.	232
§ 3. Пухта; его учение	234
§ 4. Безелер; его учение	236
§ 5. Объективизм; романтизм	237
§ 6. Результаты	239

Глава 2. Учение о всеобщем народно-правовом убеждении	241
§ 7. Два смысла закономерности. Общее народно-правовое убеждение; первый момент; второй момент.	241
§ 8. Обычное право; недоразумения господствующего учения	247
Глава 3. Идея психического труда.	250
§ 9. Вредная сторона объективизма	250
§ 10. Новое учение; первые проблески нового учения; Рудольф фон Иеринг	251
§ 11. Разъяснение недоразумений	254
Глава 4. Естественное право	259
§ 12. Учение о естественном праве; историко-философская критика этого учения	259
§ 13. Психологическая критика	261
Глава 5. Учение римских юристов о естественном праве (<i>ius naturale</i>)	263
§ 14. <i>Ius naturale</i> ; задача исследования	
§ 15. Пределы вопроса. Отождествление «природы» с логическим содержанием понятия. Констатирование юристами естественного факта	265
§ 16. Юридические нормы, отнесенные к числу естественных	269
<i>Основное (первичное) содержание естественного права</i>	269
§ 17. Первый мотив: новая справедливость	269
§ 18. Против Гильдебранда	273
§ 19. Против Боголепова	278
§ 20. Второй мотив: усвоенные нормы	281

<i>Вторичное содержание естественного права</i>	285
§ 21. Третий мотив: простое и сложное	285
§ 22. Четвертый мотив: влияние физических условий	287
§ 23. Естественная классификация вещей	292
§ 24. Пятый мотив: влияние человеческой природы	298
§ 25. Шестой мотив: логическая очевидность	304
§ 26. Сложные мотивы	308
§ 27. Отсутствие единства в системе	309

Н. Кареев**ДВА ВЗГЛЯДА НА ПРОЦЕСС ПРАВООБРАЗОВАНИЯ**

I. Начало исторической школы Савиньи	317
II. Учение Пухты об обычном праве	323
III. Критика учения Пухты	329
IV. Учение Иеринга о борьбе за право	337
V. Новейшие взгляды русской юридической литературы	332

Г.-Ф. Пухта**ЭНЦИКЛОПЕДИЯ ПРАВА**

Глава I. Философское основоположение	425
А. О свободе	425
В. О праве	430
С. Развитие понятия права в истории	436
Глава II. О возникновении права	441
А. Вообще	441
В. Отдельные источники права	446
С. Изменчивость права	459

Глава III. Область права	464
A. Система юридических отношений	464
Частное право.....	468
Публичное право.....	472
Церковное право.....	483
B. Система прав.....	486
Глава IV. Внутреннее совершенство права	497
Глава V. О науке права	500
A. Философия права и юриспруденция	500
B. Система и история права	503
C. Предмет юриспруденции.....	507
Указатель имен	511