

ИСТОРИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА, концепция сущности и происхождения права и государства, возникшая во второй половине 18 в. в Германии, достигла расцвета в начале 19 в. и утратила своё значение к середине 19 в. Основатель – Г. Гуго (1764–1844), представители – Ф.К. фон Савиньи (1779–1861), Г. Пухта (1798–1846). И. ш. п. консервативно реагирует на идеи общественного договора и естественного права (см. *Естественное право*), указывая на их умозрительность и антиисторичность, акцентируя внимание на эволюционности и традиционности в развитии права. Естественное право рассматривается как «фантастическое порождение философов». И. ш. п. выступила определённым переходным учением на пути к позитивизму и иным направлениям теории права, основанным на зависимости права от государства. Она во многом использовала христианскую доктрину, указывая, что право, данное от начала материального мира, является одним из регуляторов общественных отношений для сохранения индивидуальных особенностей людей. Основой сущности права в И. ш. п. является духовная сторона человека, граница свободы которой познаётся рационально. Содержание и сущность человеческой свободы определяется Божественной волей, составляя конкретный выбор между подчинением и противлением Богу. Таким образом, регулирование социальных отношений обеспечивается любовью и правом. Любовь побуждает лицо к соединению с другими, основывая союзы людей и венчаясь любовью к Богу. Право предназначено как для защиты равенства путём подчинения индивидуального единой норме, так и для защиты индивидуального. И. ш. п. указывает на независимость сущности права от субъективной деятельности людей, в т. ч. от государственной власти. Сущность права коренится в природе народного духа, который должен быть уяснён и выражен в нормах права.

И. ш. п. выделяет 3 системы права: обычное, позитивное (государственное) и деятельность юристов. Источником права и первым условием его существования является доминирующее правосознание, общесоциальная воля, создаваемая и выражаемая общей правовой психологией, языком, религией. Обычное право, органично связанное с народным духом и основанное на общесоциальной убеждённости, является образцом самобытного развития права. Вторым условием существования права выступает верховная власть, воплощающая общую волю и принуждающая к выполнению норм права. Государство (верховная власть) первоначально дано Богом, однако образование и конституционное развитие предоставлены свободному усмотрению человека. И. ш. п. обращает внимание на то, что исторический процесс управляется законом внутренней необходимости, который имеет характер органического и закономерного развития и совершается независимо от индивидуального произвола. Развитие права осуществляется в сфере безличного народного духа, неподпадающего под влияние волевых действий людей и случайных событий. Любые попытки создать идеальное право противоречат естественному ходу истории, т. к. развитие права осуществляется в историческом процессе, в ходе которого право соответствует историческим периодам развития человечества, освобождаясь от архаичных элементов в процессе инстинктивной и сознательной передачи от одной нации к другой. Право любого народа одинаково принадлежит всему человечеству. Так, Римское право, на развитие которого опиралась И. ш. п., достигло совершенства в решении проблем неравенства, аккумулировав все лучшие достижения древности. Позднейший факт заимствования Римского права иными народами отражает новый путь его развития, целью которого на современном этапе для И. ш. п. является обеспечение индивидуальных особенностей личности.

В ходе исторических катаклизмов, неблагоприятных для создания права путём общенародного сознания, правообразование осуществляется в иных источниках (Савиньи). Г. Пухта считает, что народный дух может быть подвержен болезненным явлениям. Это позволяет иногда допускать рецепцию права как некую форму взаимодействия отдельных народов на основе общечеловеческих связей, источником которой выступает деятельность ученых-юристов, представляющих и отражающих

народный дух. Также роль правоведов усиливается по мере усложнения системы права, однако право создаётся при посредстве внутренних сил, учёные лишь развивают и выявляют положения, уже заложенные в народном сознании. Одной из проблем И. ш. п. являлась неясность в способах разрешения коллизий между народным духом и государственным началом. Закон, изданный надлежащим образом, считается согласным с общей волей и имеет силу независимо от его соответствия народному духу (Г. Пухта). Таким образом, законодатель выступает выразителем народного духа, а обычай – лишь формой его распознавания (Савиньи). И. ш. п., созданная в качестве противовеса естественному праву, весьма резко сделав акцент на идее самобытного и произвольного развития права, исключила идею целенаправленного создания права, что обусловило утрату школой своей актуальности и необходимость дополнения данного подхода иными теоретическими положениями. И. ш. п. оказала значительное методологическое влияние на развитие правовой науки. Так, изложение Дж. Остином либерального учения И. Бентама её методами привело к появлению *позитивизма*. На современном этапе ряд мыслителей высказывается за создание интегративной (интегральной) теории права, включающей положения исторической школы.

С.А. Калинин