

РЕЦЕНЗИИ

Рецензия / Review

DOI: 10.36718/2500-1825-2023-3-284-288

Ирина Петровна Павлова

Красноярский государственный аграрный университет, Красноярск, Россия
iripa@inbox.ru

РЕЦЕНЗИЯ НА ИЗДАНИЕ «НЕМЕЦКАЯ ИСТОРИЯ ПРАВА» (В ТРЕХ ЧАСТЯХ), ПОДГОТОВЛЕННОЕ КАРЛОМ КРОШЕЛЛЕМ

Irina Petrovna Pavlova

Krasnoyarsk State Agrarian University, Krasnoyarsk, Russia
iripa@inbox.ru

REVIEW OF THE GERMAN HISTORY OF LAW (IN THREE PARTS) PREPARED BY KARL KROESCHELL

Три части «Немецкой истории права» были подготовлены Карлом Крошеллем (Karl Kroeschell), которого можно назвать классиком истории немецкого права. Первое издание первого тома вышло в 1972 г. и пережило впоследствии несколько переизданий. В Германии сложилась законодательно оформленная традиция свободного формирования программ университетов каждой из земель страны. Поэтому разнообразной учебной, авторской литературы по истории права в Германии много. Выбор работ Крошелля для рецензии был сделан по совету немецких коллег, работающих в университетах.

Карл Крошелль – немецкий историк права, изучал юридические науки в Геттингском университете. Еще в 1951 г. он сдал первый юридический экзамен по праву. Автор трехтомного издания работал в университетах Геттингена, Фрайбурга, Киля, Билефельда и Мюнхена, занимался земельным правом, стал членом-корреспондентом нескольких юридических университетов (Япония, Италия).

«Немецкая история права» представляет собой не только изложение сюжетов по истории основных историко-правовых этапов, но и по набору текстов – источников и историографических обзоров по темам. Для углубленного изучения обучающимся дается герменевтический анализ выбранных автором текстов. Это не только документы и их переводы по типу хрестоматий, но и анализ профессиональных дискуссий по проблемам источниковедения и толкования текстов. Каждый раздел (и подраздел) сопровождают отсылки к специальной литературе.

Материалы охватывают все области права, применяемого на германских землях. Они включают в себя документы конституционного характера, уголовного, церковного, частного права. Тексты в учебном пособии даются на латинском и транс-

крибированном старонемецком языках с переводом на современный немецкий язык. Имеются черно-белые иллюстрации [1, 2, 3].

Первый том «Немецкой истории права» (до 1250 г.) разбит на пять глав, посвященных раннему Средневековью и сформированных по хронологическому принципу (кроме первой главы):

1. Проблемы немецкой истории права (вводная часть).
2. Между Античностью и Средневековьем.
3. Раннее Средневековье.
4. Расцвет Средневековья.
5. На рубеже Средневековья.

Для анализа рецензент использовал первый том 12-го издания, как указывает автор книги, «существенно переработанного». Для понимания применяемых в немецком историческом правоведении понятий важны рассуждения Крошелля о том, что такое германская (немецкая) история права. В немецком языке существуют слова «Germanische» (германский) и «Deutsche» (немецкий). В период складывания немецкой исторической школы права в XIX в. эти слова-понятия соотносились не всегда логично, взаимозаменяли друг друга. Автор обращает внимание на определенный момент правовой историографии. В период национал-социализма преобладало понятие «германского» при характеристике многих социально-политических понятий и явлений, в том числе правовых. Именно в период 1933–1945 гг. проявилось пропагандистское стремление трактовать немецкую правовую историю в целом как «германскую правовую историю» (с. 24).

В настоящей рецензии перевод понятия «Deutsche» рецензентом используется в рамках сложившейся традиции, согласно которой слово «германцы» относится к истории древних племен, населявших значительную часть центрально-западной Европы. Поскольку в настоящее время в лингвистической переводческой практике наблюдается расширение применения понятия «германский», то автор рецензии оставляет за собой право использовать это слово в тех случаях, когда речь идет о государстве, государственности, а слово «немецкий», если речь идет о языке, культуре, в том числе правовой.

В первом разделе Карл Крошелль отдельно останавливается на вопросе о начале немецкой истории права. Сравнение с историей права других европейских государств показывает, что начало правовой истории исследователи европейских стран находят во франском, лонгобардском, римском и каноническом праве. Автор критикует подход, согласно которому в качестве первого периода выделяется «Германское время» («Germanische Zeit»), за которым следуют «Франкское время» и «Средневековье». Крошелль считает такой подход ошибочным, поскольку о германском праве (правовых традициях) сообщал только Публий Корнелий Тацит (I–II вв. н.э.). Римское право в этот период не проникало в германские племена. А вот в более позднее время германские короли использовали элементы римского права для «строительства» своего господства. Ближе германцам было вульгарное право западных провинций Рима – упрощенное, примитивизированное римское право в смеси с обычным правом местного населения. Вульгарное и «местное» право были близки настолько, считает автор, что их элементы трудно отличить друг от друга. Несмотря на эти оговорки, историю права Крошелль начинает с отрывка из Тацита (Codey Euticianus, около 475 г.).

Ранние процессуальные формы германских судов представлены в варианте анализа Салической Правды (Legis Salicae, около 507–511 гг.). Ее разбор дан в специальном разделе «Для более углубленного изучения» («Zur Vertiefung»), который представляет собой источниковедческий анализ.

Методически грамотно в томе определены названия историко-правовых сюжетов с подзаголовками, которые иллюстрируются фрагментами документов. Примеры названий разделов: «Кайзерство и папство» (Империя Гогенштауфенов и римское право), «Свободные крестьяне и деревенское право» (История поселений и история права), «Дворянство, крестьяне и монастыри» (Общественное достояние или роялти (королевское), «Горожанин и городское право» (История права и топография города), «Болонья и обновление правовой науки» («Ранняя рецепция» и римское право), «Борьба за трон и междуцарствие» (Средневековое законодательство) и др.

Интересным является подбор документальных источников: капитулярии (законы и указы франкских королей династий Меровингов и Каролингов), документы графского права и права шеффенов (Schöffen), – выбранных или назначенных членов суда сельского и городского сообщества, документы торгового и землевладельческого права, материалы правовой школы Болонского университета, городского права, сельского и ленного права, Саксонское зеркало.

Второй том «Истории немецкого права» охватывает историю периода «расцвета Средневековья». *Первое издание 2-го тома вышло в свет в 1973 г.* Авторами по переделке 9-го издания по поручению Крошелля стали историки права Альбрехт Кордес (Albrecht Cordes) и Карин Нельсен фон Стрик (Karin Nehlsen-von Stryk).

Книга также поделена на 5 частей:

Первые части посвящены «высокому» Средневековью (1250–1450 гг.) и разделены по сословно-институциональному признаку:

1. Церковь и правовая наука.
2. Город и городское право.
3. Крестьяне и власть.
4. Князья и рейх.

Последняя 5-я часть – «Кризис и обновление» (1450–1650 гг.) – посвящена позднему Средневековью, переходу к Возрождению в целом.

Каждый раздел состоит из введения, указаний по литературе, источников в основном практического характера (процессуальные акты, уставы, заключения и др.). Помощь для работы с документами оказывают названия сюжетов юридической практики: «Канонический процесс о праве покровительства» (Процессуальные акты главного судьи Майнца, 1240 г.); «Арбитраж по каноническому праву» (Документы архиепископа Фрайзинга, 1263 г.); «Торговый капитал и хозяйство территории» (Устав о плавильном заводе (1502 г.); «Магдебургское право и право пастбища (право источника)» (Grünner Recht, 1350 г.); «Практика нотариата» (Из имбредиатуры книги Якоба Хааса в Боцене, 1237 г.); «Городские правовые привилегии и правовая наука» (Одно юридическое заключение из Кельна, около 1390 г.) и др.

Эти примеры показывают, что в издании собраны документы (или фрагменты документов) из разнообразных немецкоязычных регионов и городов. И эти документы представляют собой не только законы, но материалы правового применения на практике. Они отобраны тщательно, каждый документ характеризует какой-то историко-правовой феномен или, наоборот, правовую повседневность.

Третий том – это 4-е издание «Истории немецкого права» (с 1650 г.). В отличие от первых томов, книга охватывает материалы различных эпох, начиная с Вестфальского мира (1648 г.). Материалы традиционно разделены на 5 частей:

1. Период Абсолютизма (с 1650 г.).
2. Период Просвещения (до 1800 г.).
3. «Буржуазный век» (с 1800 до 1880 г.).
4. «Индустриальный век» (с 1880 г.).

Последний 5-й раздел называется «Наше столетие» («Unser Jahrhundert»). Эта глава включает в себя четыре самостоятельные части: «Веймарская республика», «Третий рейх», «Социалистическое государство немецкой нации», «Федеративная республика».

Третий том сохраняет структуру, присущую всем томам «Истории немецкого права». Во введениях к главам дается характеристика исторического поля, которое влияло на право, определяло его. Вторая часть – собственно документы, которые, по мнению автора, позволяют праву определенного времени «самому за себя говорить». Третья часть – дискуссии профессионального и методологического характера в области историко-правовых проблем как основа актуальных исследовательских перспектив.

Интересно, что общее представление о правовой истории имеет явное отличие от истории права России, где существует неписаное правило, – чем ближе представляемое время, тем подробнее оно представлено в общей истории права.

Автор изданий, анализируя XX век и размышляя о «близкой истории», замечает, что «чем ближе историческое представление подходит к современности, тем насущнее возникает вопрос о требованиях и границах знания вообще». При разборе новейшей истории (для сегодняшних немцев с периода Веймарской республики) возникает опасность, как считает Крошелл, отсутствия временной дистанции от произошедшего, поскольку сопричастность к историческим, в том числе и правовым, сюжетам и «затронутость» (субъективизм) трудно преодолеваются.

Среди источников периода Веймарской республики – раздел «Социальное партнерство» с документом «Соглашение работодателей и рабочих (работополучателей)», Берлин, 15 ноября 1918 г.; «Зарплата при частичной забастовке» (Законный суд по забастовке трамваев в Киле, 1923 г.); «Революция и право» (из одной академической речи (1925 г., имя автора вымарано в документе)). В качестве материала для «углубленного изучения» предлагается обзор «Позитивизм и его противники».

Раздел истории права периода Третьего рейха («История права как идеология») включает в себя следующие сюжеты: «Конституционное свержение (переворот)» (Конституционные законы государства Гитлера, 1933–1934 гг.). Эта тема отражена в пяти актах: Закон о преодолении бедственного положения *народа* и государства (более известный как Закон о чрезвычайных полномочиях), Закон о восстановлении империи, Закон об упразднении рейхсрата, Закон о реорганизации Рейха, Постановление правительства рейха о проведении референдума, закон 1934 г, состоящий из одной строчки, под рубрикой «Фюрер защищает право» (Закон о мерах по государственной самообороне).

Последним документом, который был включен в издание, стал отрывок из заключения съезда Социал-демократической партии Германии 1973 г., посвященный вопросам права собственности, а последний сюжет для углубленного изучения – реформа брачного и семейного права в ФРГ в 1970–1980-е гг. XX века.

Авторские тексты написаны удивительно ясным, доступным широкому читателю языком. При этом выделяются спорные в историко-правовой науке сюжеты и проблемы. Тома имеют фамильные указатели, предметные указатели, перечни источников и иллюстраций и др. Для автора рецензии поучительным стало широкое использование юридических документов практического характера.

Остается надеяться, что подход немецких исследователей (преподавателей) к собственной правовой истории будет интересным для исследователей (преподавателей) России, как практикующих в области истории зарубежного права (права Германии), так и истории государства и права России.

Список источников

1. *Karl Kroeschell. Deutsche Rechtsgeschichte, Bd. 1: Band 1: Bis 1250. 12. Auflage. Köln, Böhlau UTB, 2005. 340 s.*
2. *Karl Kroeschell, Albrecht Cordes, Karin Nehlsen-von Stryk. Deutsche Rechtsgeschichte, Bd. 2: 1250–1650. 9. Auflage. Köln, Weimar, Wien, Böhlau UTB 2008. 367 s.*
3. *Karl Kroeschell. Deutsche Rechtsgeschichte, Bd. 3: Seit 1650. 4. Auflage. Köln, Weimar, Wien, Böhlau UTB, 2005. 310 s.*

References

1. *Karl Kroeschell. Deutsche Rechtsgeschichte, Bd. 1: Band 1: Bis 1250. 12. Auflage. Köln, Böhlau UTB, 2005. 340 s.*
2. *Karl Kroeschell, Albrecht Cordes, Karin Nehlsen-von Stryk. Deutsche Rechtsgeschichte, Bd. 2: 1250–1650. 9. Auflage. Köln, Weimar, Wien, Böhlau UTB 2008. 367 s.*
3. *Karl Kroeschell. Deutsche Rechtsgeschichte, Bd. 3: Seit 1650. 4. Auflage. Köln, Weimar, Wien, Böhlau UTB, 2005. 310 s.*

Статья принята к публикации 3.07.2023/
The article has been accepted for publication 3.07.2023.

Информация об авторе:

Ирина Петровна Павлова, профессор кафедры гражданского права и процесса, доктор исторических наук, доцент

Information about the authors:

Irina Petrovna Pavlova, Professor at the Department of Civil Law and Procedure, Doctor of Historical Sciences, Docent