**ТЕМА 7. ИСТОРИЯ ЕВРОПЕЙСКОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ. РОЛЬ РИМСКИХ ЮРИСТОВ В РАЗВИТИИ ЮРИСПРУДЕНЦИИ. ЮРИДИЧЕСКАЯ НАУКА ЭПОХИ НОВОГО И НОВЕЙШЕГО ВРЕМЕНИ. НЕМЕЦКАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ НАУКА.**

Правовая наука Нового времени, охватывающего XVII— XIX вв., характеризуется интенсивным развитием всех ее отраслей и превращением в развитую систему общих и отраслевых знаний о закономерностях функционирования и развития государства и права. Правовая наука полностью обособляется от философии и богословия и образует самостоятельную систему научных зна­ний. Правоведение приобретает статус социальной, общественной науки, призванной исследовать процессы функционирования и развития государства и права и вырабатывать обоснованные реко­мендации о путях модификации, совершенствования политико­правовой практики, способствовать прогрессивному развитию общества и государства. Ее ведущими компонентами становятся общая теория государства и права, история государства и права, а также науки гражданского, административного, уголовного, фи­нансового и иных отраслей права.

Интенсивное развитие правовой науки объективно обусловле­но процессами, связанными с утверждением буржуазного общест­ва и переходом государственной власти из рук феодалов в руки буржуазии как экономически господствующего в этом обществе класса. В этих условиях правовая наука должна была обосновать правомерность претензий буржуазии на государственную власть, создать систему норм, обеспечивающих успешное функциониро­вание гражданского общества на началах равенства, свободы и справедливости, разработать систему норм права в сфере публич­ного и частного права, способных гарантировать устойчивый пра­вопорядок и защиту нарушенных прав индивидов и иных лиц. Чтобы успешно решить эти фундаментальные проблемы, правове­дам пришлось: 1) изменить свои философские воззрения; 2) моди­фицировать представления о сущности государства и права и их роли в жизни общества; 3) дополнить систему правовой науки ря­дом новых отраслевых наук конституционного, административно­го, финансового права; 4) создать развитую систему внутринацио­нального права.

Начиная с эпохи Просвещения в Западной Европе умами фи­лософов овладевает новое учение — рационализм, согласно кото­рому основой бытия является не Бог, а разум человека. Наиболее полное обоснование это учение получило в работах Р. Декарта, Г. Лейбница, Б. Спинозы и нашло благодатную почву в правовой науке в трудах виднейших представителей теории естественного права: Г. Гроция, Т. Гоббса, Дж. Локка. Раскрывая тесную связь философского рационализма с теорией естественного права, О. Э. Лейст пишет: «В противоположность христианским авторам Средневековья, традиционно видевшим в «свободной воле людей» источник и причину греха и зла в мире, теоретики естественного права считали свободу воли, направляемой разумом, основой об­щежития, отношений между людьми, каждый из которых свобо­ден в поступках, в выборе вариантов поведения и потому должен нести ответственность за свои действия. Рационалистический подход к государству, попытки использовать категории частного права для объяснения причин его возникновения и существова­ния ввели в содержание политико-правовых теорий не только главную идею общественного договора, но и категорию естествен­ного состояния, перспективную для последующего исследования догосударственной истории человечества, а также проблему вза­имных прав и обязанностей власти и народа». Основополагающий тезис теории естественного права о нали­чии естественных прав человека, имеющих приоритет перед воле- установленным правом государства, и об обязанности государства следовать нормам естественного права послужили теоретической основой дальнейших революционных преобразований правовой науки, государственной власти и юридической практики. Под ло­зунгами равноправия и свободы были проведены буржуазные ре­волюции в Нидерландах, Англии, во Франции и в других странах Западной Европы, приведшие к устранению сословных различий между членами гражданского общества, освобождению крестьян от крепостной зависимости, законодательному закреплению фор­мального равенства всех членов общества. Признание обществен­ного договора между государством и населением как правовой ос­новы их взаимодействия ориентировало буржуазные государства на интенсивное формирование публичного права, создание норм конституционного, административного, процессуального права, способных закрепить правовые пределы государственной власти, обязать свято исполнять принятые законы как население, так и государственные органы и должностных лиц. Правовое государст­во, обоснованное в работах И. Канта и Г. Гегеля, и по настоящее время выступает идеалом и конечной целью любого демократиче­ского государства.

В этот же период государства Западной Европы начинали отка­зываться от применения римского права и создавать собственные кодифицированные акты в сфере частного права в целях приспо­собления общего (римского) права к специфике существующих национальных имущественных отношений. Пример этому подала франция, подготовив и приняв Гражданский кодекс, который был воспринят в Бельгии, Нидерландах, Италии, Польше. Однако Германия, а вслед за ней и другие страны разработали и приняли свои гражданские кодексы. Таким образом, законотворческая дея­тельность, ориентированная на формирование национального публичного и частного права, стала одним из важнейших направ­лений деятельности государств Западной Европы, а наличие раз­витой системы права — одним из значимых показателей высокой правовой культуры общества и государства.

Чтобы успешно справиться с процессами формирования на­ционального позитивного права и обеспечить его эффективное действие, в том числе в сфере правосудия, государства вынуждены стимулировать развитие правовой науки и создавать образователь­ные учреждения для подготовки высококвалифицированных юри­дических кадров.

По мере упрочения статуса буржуазных государств в качестве органа управления делами общества и формирования системы буржуазного права, революционная направленность и излишний демократизм теории естественного права становятся обремени­тельными для государственной власти, желающей стабилизиро­вать буржуазное законодательство на достигнутом уровне и отка­заться от его критики по мотивам несоответствия нормам естест­венного права. В свою очередь, ученые-юристы не избежали соблазна оказать действенную помощь государству, создав в нача­ле XIX в. позитивистскую теорию права, в основе которой лежало понимание права как любого властного веления государственной власти, направленное на создание нормативных установлений. Одним из первых критиков теории естественного права был английский философ и юрист И. Бентам (1748—1832), по убежде­нию которого правом являются повеления и запреты, установлен­ные государством, тогда как естественные права представляют со­бой не более чем «анархические софизмы», субъективные оценки действующего законодательства. Основы юридического позити­визма были сформулированы в работах его ученика Дж. Остина (1790—1859), полагавшего, что право — это приказ власти, обяза­тельный для исполнения под угрозой применения санкции. По­этому юриспруденция «имеет дело с законами, или правом в соб­ственном смысле этого слова, без рассмотрения того, плохи они или хороши». Он не отрицает наличия норм, установленных Бо­гом, признает существование «Божественного (естественного) права», но выводит его за пределы юриспруденции, предметом ко­торой является только право, закрепленное в действующих зако­нах и иных нормативных правовых актах государства.

Существенный недостаток позитивистской доктрины, от кото­рого она не может освободиться по настоящее время, состоит в от­сутствии критериев, позволяющих отличать правовые нормы от возведенного в закон законодательного произвола государства. Согласно этой теории правом являются законы не только демо­кратического государства, но и фашистского, грубо посягающие на права личности и даже легализующие геноцид народов, как это имело место в фашистской Германии. Тем не менее несмотря на отмеченный недостаток, очарование государственных властей по­зитивистской теорией настолько велико, что она и сегодня высту­пает официальной правовой доктриной многих западноевропей­ских государств.

Политико-правовая мысль уже в XIX в. преодолела позитивизм как консервативное правовое течение и разработала ряд доктрин, позволяющих более глубоко и точно раскрыть действительную сущность права, закономерности его функционирования и разви­тия. Практически одновременно с позитивизмом в Европе осно­воположниками марксизма К. Марксом и Ф. Энгельсом были за­ложены основы материалистической теории права, раскрываю­щие генезис становления и развития права как социального явления и закономерности его функционирования в современном обществе. Ими было показано, что позитивное право и закреп­ляющие его законы не имеют ничего общего с действительным правом. То, что официальная наука и общество принимают за право, на деле предстает не более чем возведенной в закон волей господствующего класса. В рабовладельческом обществе это воля рабовладельцев, в феодальном — феодалов, в буржуазном — бур­жуазии. Рабочий класс не может обрести своего права в буржуаз­ном законодательстве, для этого ему нужно взять государственную власть в свои руки и собственные правовые притязания закрепить в законе. Государство необходимо пролетариату для построения коммунистического общества, способного обеспечить всех и каж­дого материальными благами по потребности. Фактическое эко­номическое и политическое равенство членов коммунистического общества, лишенного социальных антагонизмов, сделает ненуж­ным государство и право, они отомрут, уступив место органам об­щественного самоуправления и нормам коммунистического об­щежития.

Обоснованная критика позитивистской теории права давалась и другими правовыми теориями, возникшими в Новое время, в том числе представителями социологической теории права, фило­софии права, психологической теории права, тем не менее позити­вистская теория права, поддерживая государство, неизменно со­храняла и по настоящее время сохраняет свое лидерство как по числу признающих ее правоведов, так и по интенсивности воздей­ствия на политико-правовую практику. Даже в условиях Советско­го государства, выдававшего марксизм за свою официальную идеологию, лидеры коммунистической партии и Советского госу­дарства приписывали марксизму позитивистскую трактовку права.

В условиях Нового времени правовая наука развивалась не только за счет теории государства и права. Одновременно шло ин­тенсивное развитие отраслевых юридических наук как вширь, так и вглубь, обусловленное закреплением конституционных основ буржуазного государства, его основополагающих принципов вы­борности высшего органа государства, разделения государствен­ной власти на три ветви (законодательную, исполнительную, су­дебную) и господства права. Последовательное проведение этих принципов в жизнь потребовало коренного изменения действую­щих норм публичного права или его существенного изменения, развития. Появились новые отрасли публичного права: конститу­ционное, административное, финансовое, муниципальное пра­во, — что, в свою очередь, потребовало образования соответствую­щих отраслей правовой науки. В конечном итоге система права и система правовой науки приобрели практически современный вид, большинство отраслей права и соответствующих отраслей науки, уже существовавших или возникших в этот период, дейст­вуют по настоящее время.

В Новое время формировалась система юридического образо­вания, которая с некоторыми изменениями действует и сегодня. Основной кузницей юридических кадров стали юридические фа­культеты университетов, при этом юридическое образование ос­вобождалось от опеки церкви и выделялось из системы философ­ского образования. Учебные планы университетов основной ак­цент делали уже не на изучении римского права, а на анализе национального законодательства, истории его возникновения и развития, а также современных действующих норм права. Юри­сты, ведущие научно-преподавательскую деятельность, в установ­ленном порядке, как правило, по результатам защиты диссерта­ции могли получить ученую степень магистра или доктора юриди­ческих наук. Юридическая профессия во все времена имела высокий престиж среди всех слоев населения, и потому юридиче­ские вузы никогда не испытывали недостатка в студентах.

К началу XX в. юридическая наука представляла собой обшир­ную систему знаний о праве, истории его возникновения и разви­тия, его современном состоянии, практике реализации норм пра­ва в конкретных отношениях. Немало в ней имелось предложений о путях совершенствования общества, государства и права в бли­жайшей и отдаленной перспективе. Наиболее точные положения по этому вопросу имела материалистическая теория права, кото­рая в совокупности с другими частями марксизма теоретически обосновала правомерность овладения пролетариатом государст­венной властью и создание социалистического общества. Практи­ческое осуществление марксистской доктрины в России знамено­вало собой конец эпохи Нового времени и становление современ­ной стадии развития общества и государства.