

Германский исторический институт в Москве

СОВРЕМЕННАЯ НЕМЕЦКАЯ ИСТОРИОГРАФИЯ

Michael
Stolleis

**Geschichte des
öffentlichen Rechts
in Deutschland**

Weimarer Republik
und Nationalsozialismus

Verlag C. H. Beck
München
2002

Михаэль
Штолляйс

**История
публичного права
в Германии**

Веймарская республика
и национал-социализм



РОССПĀН
Москва
2017

УДК 94(430)+34

ББК 67.3(4Гем)

Ш92



GOETHE-INSTITUT

*Перевод книги осуществлен при поддержке Гёте-Института,
финансируемого Министерством иностранных дел Германии*

*Издание подготовлено при финансовой поддержке
Германского исторического института в Москве,
а также Германского дома науки и инноваций (DWIH)*

Перевод с немецкого О. Г. Субботина

Штолляйс М.

Ш92 История публичного права в Германии: Веймарская республика и национал-социализм / Михаэль Штолляйс ; [пер. с нем. О. Г. Субботина]. — М. : Политическая энциклопедия, 2017. — 663 с. — (Современная немецкая историография).

ISBN 978-5-8243-2143-2

Книга повествует о самом драматичном периоде европейской истории XX в. Взяв за отправную точку 1914 г., ее автор, крупнейший современный немецкий историк права Михаэль Штолляйс, рисует картину яркого подъема и столь же стремительного упадка к 1945 г. науки публичного права в Германии. Он убедительно показывает, как пришедшие в 1933 г. к власти национал-социалисты обесценили завоевания Веймарской демократии, и поднимает вопрос об ответственности немецких ученых за это. Глубокий критический анализ широчайшей палитры источников позволяет автору дать целостное представление о ключевых тенденциях правового и государственного развития Германии в указанный период и немецкой юридической науке 1914–1945 гг.

Книга предназначена для специалистов по истории Германии и Европы XX в., юристов и историков права, представителей смежных с ними научных дисциплин, а также для широкого круга заинтересованных читателей.

УДК 94(430)+34

ББК 67.3(4Гем)

ISBN 978-5-8243-2143-2

© Verlag C. H. Beck oHG, München 2002

© Субботин О. Г., перевод на русский язык, 2017

© Германский исторический институт в Москве, 2017

© Издание на русском языке, оформление.

Издательство «Политическая энциклопедия», 2017

Предисловие к российскому изданию

Третий том моей «Истории науки публичного права», впервые вышедший из печати в 1999 г., охватывает 1914–1945 гг., т. е. период, который по своему масштабу несопоставим ни с одной другой эпохой в национальной истории Германии, если принять во внимание две сопровождавшиеся десятками миллионов человеческих смертей мировых войны, сопрягаемую кризисами Веймарскую республику, диктатуру национал-социализма, Холокост. Вторая часть книги знаменует собой фундаментальный разрыв с правами человека и гражданина, демократией, правовым государством, парламентаризмом и федерализмом в 1933–1945 гг.

На обложку немецкого издания помещена фотография 1995 г. с изображением большого скопления людей на фоне обернутого тканью Рейхстага — инсталляции четы художников в Берлине. На тот момент она символизировала еще не разгаданную «загадку парламентской демократии». Англоязычное издание этой книги (2004) иллюстрировано фрагментом живописного полотна, которое было посвящено похоронам министра иностранных дел Германии Густава Штреземана в 1929 г. С его смертью началась агония Республики. Наконец, для российского издания мы выбрали фото здания Рейхстага, горящего в ночь с 27 на 28 февраля 1933 г. Национал-социалисты молниеносно использовали этот поджог для отмены основных статей Веймарской конституции, закреплявших гражданские права, чтобы начать охоту на своих оппонентов. Разрушение других важных элементов конституции последовало спустя всего несколько недель.

Все эти образы намекают на донныне вызывающий тревогу ключевой вопрос немецкой истории XX в.: как мог случиться такой «разрыв», где кроются глубинные причины отказа от освященной временем и столь много обещавшей в начальной фазе существования Веймарской республики традиции правового государства в пользу смертоносной диктатуры? Что можно об этом сказать с точки зрения немецкой правовой культуры, особенно науки государственного и административного права?

Глубокую благодарность я выражаю проф. д-ру Николаусу Катцеру, директору Германского исторического института в Москве, за-

интересованное содействие которого обеспечило выход этой книги в России, научному сотруднику института А. В. Доронину, с самого начала активно продвигавшему идею ее перевода на русский язык, но прежде всего доктору исторических наук О. Г. Субботину из Минска (профессору Белорусского государственного педагогического университета), замечательному специалисту по конституционной истории Германии и исключительно добросовестному переводчику. Ему я обязан больше всего.

Михаэль Штолляйс
Франкфурт, октябрь 2017 г.

Предисловие

Третий том «Истории публичного права в Германии» начинается с событий Первой мировой войны и заканчивается 1945 г. От первоначального замысла включить в данный том Федеративную Республику (до 1990 г.) пришлось отказаться ввиду обилия материала.

На обложке книги изображен Рейхстаг, обернутый тканью. Воплощение данного замысла четой художников Христо и Жан-Клод стало возможным после примечательных дебатов в стенах бундестага. Оно оказалось не только эстетическим событием, но и катализатором исторической рефлексии. Художникам удалось с помощью простых средств сжато выразить историю этого государственного символа и, вместе с тем, отразить загадку парламентаризма в Германии. Такое «обертывание» вновь раскрыло скрытые и явные предубеждения элит кайзеровской империи против партий и парламентов, напряженную историю парламентаризации правительства (до 1914 г.), борьбу партий и антипарламентское движение в веймарский период, наконец, агонию республики и поджог Рейхстага 27 февраля 1933 г., использованный в целях упразднения основных прав и установления диктатуры¹. Пришедший ему на смену «великогерманский рейхстаг» — карикатура на парламент — заседал до 1942 г. в здании Кроль-оперы. Обгоревшие руины Рейхстага продолжали стоять и были восстановлены только в 1957—1971 гг. После очередной, длившейся с 1995 по 1999 г. реконструкции начнется новая эпоха вступления во владение этим зданием. Оно по-прежнему будет называться «Рейхстаг». В нем будет собираться немецкий бундестаг, что позволяет в будущем задаться вопросом: как немцы в этом здании обходились с парламентаризмом? В этом отношении «обернутый тканью Рейхстаг» представляется мне подходящей политической эмблемой настоящей книги².

¹ Mommsen H. Der Reichstagsbrand und seine politischen Folgen // VjHZG. 1964. Nr. 12. S. 351—413; Backes U. u. a. Reichstagsbrand. Aufklärung einer historischen Legende. 2. Aufl. München; Zürich, 1987.

² Sendler H. Der verhüllte Reichstag und die Smendische Integrationslehre // NJW. 1995. S. 1602 f.

Weisz Chr. 124, 431	Woelker J. 466
Weitzel J. 467	Wojciechowski Z. 448
Wendehorst A. 393	Wolf E. 141, 398, 479
Wendenburg H. 169, 170	Wolf R. 272
Wendt B. J. 65, 368	Wolf W. 390, 428, 488, 512, 616
Wenger K. 358	Wolfanger D. 447
Wengler W. 220	Wolfrum R. 416, 572, 573, 574, 578
Wenzel M. 209, 392	Wolgast E. 445, 590, 599
Werle G. 488, 497, 504, 524, 548	Wolin R. 397
Werner F. 404	Wölker Th. 62
Werner K. F. 431	Wolter U. 336
Werthmann S. 52	Wrobel H. 201, 513
Westernhagen D., von 609	Wróblewska T. 448—449
Weyr F. 240, 244, 261	Wulff A. 366
Weyrather J. 377	Wüllenweber H. 368, 603
Wichardt H.-J. 183	Wunder B. 288
Wickert Chr. 369	Würdinger H. 546
Widtmann J. 464	Württemberg Th. 246
Wieacker F. 182, 290, 533	Yahil L. 604
Wiegandt M. H. 292, 400	Zacher H. F. 58, 59, 194, 231, 432
Wieland L. 79	Zentner Chr. 617
Wielandt F. 205	Zieger G. 401
Wiener P. B. 67	Zieger O. 199
Wienfort M. 52	Ziegler K. H. 588
Wiesel E. 609	Ziegler W. 114
Wilke D. 186, 396, 434	Ziekow J. 411
Williams M. 607	Zimmermann M. 604, 606
Willoweit D. 108, 430, 431, 483, 489, 539, 561, 580	Zimmermann W. 193
Wiltshchegg W. 212	Zitelmann E. 192
Winckler N. 375	Zitelmann R. 369, 370
Winkler G. 212	Zmarzlik H. G. 65
Winkler H. A. 94, 105, 107, 121, 122, 165, 222, 337	Zorn Ph. 107, 112, 122, 127
Wirth Chr. 214	Zorn W. 58
Witt P. Chr. 326	Zunkel F. 98
Wittmayer L. 214, 215	
Wittram R. 52	

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие к российскому изданию	1
Предисловие	5
Список сокращений	10
Источники	15
Глава первая. Долгое расставание	47
I. Историческая эпоха	47
II. Долгое расставание с XIX веком	50
1. Континентальное сословное общество	51
2. Национализм и интернационализм	53
3. Конституционная монархия и правовое государство	55
4. Промышленная революция и ее правовая основа	57
5. Идеализм и реализм в эпоху Fin de siècle	64
III. Государственное и административное право накануне войны	68
Глава вторая. Война	71
I. Начало войны, окончание войны и университеты	71
1. Начало войны	71
2. Преподаватели и университеты	73
3. Конституционные изменения в годы войны	77
II. Государственное право в годы войны	84
III. Военно-административное право	90
1. Отправная точка (до 1914 г.)	90
2. Новые правовые формы	92
3. Журналы	99
4. Резюме	101
Глава третья. Революция, конституция и Версаль	103
I. Революция	103
1. Травмы республики	103
2. Революция и ее последствия	105
3. Внешний континуитет	108
4. Внутренний континуитет	111
II. Веймар и Версаль	113
1. Хуго Пройсс и процесс подготовки конституции	113
2. Путь к окончательному варианту	117
3. Версальский договор и наука международного права	122
III. Государственное право и новая конституция	127
1. Новая легитимность	127
2. Юридическая сила конституции — позитивистская и антипозитивистская позиции	129
3. Анализ конституции	135
а) Издания текста и комментарии	135

б) Учебники и сборники	138
IV. Существенные моменты толкования конституции	143
1. Единство государства	144
2. Парламентаризм и партийное государство	147
а) Парламентаризм и демократия	147
б) Партийное государство	150
3. Основные права граждан и пределы изменения конституции	157
4. Положение рейхспрезидента	164
5. Государственная юрисдикция	168
6. Унитарное федеративное государство	171
7. «Удар по Пруссии», или потерпевшая неудачу имперская реформа	173
Глава четвертая. Конституционное и административное право земель	180
I. Введение	180
II. Немецкие земли	183
1. Пруссия	183
2. Бавария	193
3. Саксония	196
4. Тюрингия	198
5. Вюртемберг	200
6. Баден	203
7. Гессен	205
8. Малые земли	206
9. Города-государства (ганзейские города)	209
10. Резюме	211
III. Австрия	212
1. Германия и Немецкая Австрия	212
2. Конституционное право	215
3. Административное право	215
4. Поворот к сословному государству	219
Глава пятая. «Спор о методах» и государственный кризис	222
I. Отправные точки и рамочные условия	222
II. Преподаватели государственного права как научно-политическая формация	230
1. Позитивизм в Веймарскую эпоху	231
2. Австрия и «Венская школа»	238
3. «Антипозитивисты»	250
III. Объединение немецких преподавателей государственного права (1922–1932)	273
1. Создание объединения	273
2. Съезды	276
3. «Политическая необходимость»	294
Глава шестая. Теория административного права и теория государственного управления	298
I. Введение	298
II. Административное право в отчетах Объединения немецких преподавателей государственного права	303

1. 1924–1928	303
2. 1929–1932	306
III. Изменения	310
1. Догматические сдвиги	310
а) Публично-правовой договор	310
б) Противоправный административный акт и ответственность государства	311
в) Усмотрение и неопределенное правовое понятие	313
г) Субъективные публичные права	315
д) Новые правовые формы	317
2. Завершение дифференциации административного права	317
а) Социальное право	318
б) Налоговое право	324
в) Хозяйственное и хозяйственно-административное право	334
г) Трудовое право	339
д) Коммунальное право	343
IV. Учебники	346
1. Новые учебные пособия	346
2. Учебники по административному праву земель	347
3. Фриц Фляйнер и Заккария Джакометти	349
4. Юлиус Хачек	350
5. Вальтер Еллинек	352
6. Итог	354
V. Теория государственного управления	358

Глава седьмая. Государственное и административное право после передачи власти	364
I. Введение	364
1. Границы восприятия	364
2. Этапы истории науки	368
3. Летний семестр 1933 г.	370
II. Изгнание неугодных преподавателей и кадровые перестановки в университетах	376
1. Берлин	379
2. Бонн	387
3. Бреслау	388
4. Эрланген	392
5. Франкфурт-на-Майне	394
6. Фрайбург-в-Брайсгау	397
7. Гиссен	399
8. Гёттинген	400
9. Грац	402
10. Грайфсвальд	403
11. Галле	405
12. Гамбург	407
13. Гейдельберг	410
14. Инсбрук	412
15. Йена	414
16. Киль	417
17. Кёльн	422

18. Кёнигсберг	425
19. Лейпциг	426
20. Марбург	430
21. Мюнхен	430
22. Мюнстер	433
23. Росток	435
24. Тюбинген	436
25. Вена	438
26. Вюрцбург	444
27. Прага	445
28. Страсбург	446
29. Позен	448
III. Журналы	449
1. Deutsche Juristen-Zeitung (DJZ)	451
2. Archiv für öffentliches Recht (AöR), Zeitschrift für die gesamte Staatswissenschaft (ZgStW)	452
3. Reichs- und Preußisches Verwaltungsblatt (RuPrVBl)	455
4. Verwaltungsarchiv (VerwArch)	457
5. Deutsche Verwaltung (DV)	459
6. Jahrbuch des öffentlichen Rechts der Gegenwart (JöR)	460
7. Zeitschrift der Akademie für Deutsches Recht (ZAKDR)	462
8. Reich — Volksordnung — Lebensraum	463
9. Журналы административного права земель	464
IV. Ликвидация Объединения немецких преподавателей государственного права	467
Глава восьмая. Разрушение и саморазрушение научной дисциплины	473
I. Новое государство и конец теории	473
1. Упразднение конституции	473
2. Утрата значения научной дисциплины	477
3. Новые формулы	483
II. Дебаты	487
1. Государственное юридическое лицо или «сообщество»?	487
2. Спор о правовом государстве	495
3. Публичное право и частное право	507
III. Обучение и экзаменование	512
1. Изменение экзаменационных условий	512
2. Пособия и учебники	514
а) Начальная ориентация	514
б) Пособия	518
в) Учебники	520
Глава девятая. Административное право и международное право	526
I. Поворот к управлению	526
1. Административное право	526
а) «Разрешение» конституционного вопроса	526
б) Административное государство и политическое движение	529
в) Техническое право	531
2. Учебный план 1935 г. и новые учебники	533
а) Учебный план	533
б) Учебники	534
3. Основные направления административно-правовой дискуссии	540
а) Новая цель управления	540
б) Привязка к закону или праву?	543
в) Субъективное публичное право	545
г) Административная юрисдикция	546
д) Внесудебный суверенный акт полиции	547
е) Упадок или модернизация?	549
ж) Целенаправленная систематизация	554
4. «Возрождение» теории государственного управления	556
а) Новое начало: под знаком политики и антипозитивизма	556
б) Международные контакты	564
в) Дискуссия 1939—1945 гг.	565
г) Крах	569
II. Международное право	571
1. Наука международного права после 1933 г.	571
2. Журналы и учреждения	589
а) Журналы	589
б) Учреждения	593
в) Учебники	597
4. Последняя позиция	600
Глава десятая. Горький итог	602
I. Репрессии и послабления во время войны	602
II. Уничтожение европейских евреев и других «врагов»	604
III. Специалисты по публичному праву как «пособники режима»	612
IV. Университеты в годы войны	615
V. Преподаватели государственного права и Сопротивление	617
VI. Критерии оценки	621
Приложение	623
Предметный указатель	623
Указатели имен	632
В основном тексте	632
В примечаниях (авторы источников, опубликованных в периодической печати, сборниках и справочниках; авторы вторичной литературы)	641