

## 1. tématický blok: CO JE PRÁVO?

### 2. přednáška

#### a) PRÁVO A MORÁLKA

##### Osnova přednášky:

- a) Úvod a k čemu slouží vymezení vztahu práva a morálky?
- b) Vymezení pojmu morálka a pojmu právo
- c) Tři různá pojetí vztahu morálky a práva
- d) Od-moralizování a re-moralizování moderního práva

Úvod

Příklad:

*Bratři A a B zdědili po bohatém otci asi dva miliony korun. A zchudl, protože utrpěl značnou finanční ztrátu důsledkem nezaviněné nehody a dlouhé nemoci. Má se B, který má dobrý příjem a je materiálně zabezpečený, zříct svého podílu a A nebo jeho rodinu finančně podpořit?*

Co se z této ukázky dovídáme?

1. Každé společenství lidí si utváří určitý systém norem, pravidel, předpisů, uznává určité zvyky, mravy, principy;

(v angloamerické tradici se ustálil v této souvislosti výraz *standards*, v kontinentální tradici se mluví spíše o *normativech*, *regulativech* )

2. Smyslem fungování těchto normativů je prosadit, umožnit realizovat (kolektivní, obecné) cíle dané činnosti, tzn. určitý obsah, hodnoty daného vztahu apod.;

3. Kdyby takový cíl (obsah) chyběl, tak by lidé neměli žádný důvod dobrovolně dodržovat žádná pravidla;

*(Lidé jsou schopni tyto normativy dodržovat nebo nedodržovat; tzn. sladit své zájmy s kolektivními cíli nebo dostat se do rozporu;)*

4. Z faktu, že jde o prosazení určitých cílů došlo k diferenciaci různých normativních systémů jako je např. morálka a právo; tzn. utvořili se různé způsoby normativní regulace;

Vztah práva a morálky je jednou ze základních otázek právní filosofie- její řešení vede k různým názorům a postojům;

Dříve, než se tomuto vztahu budeme věnovat, je nutné uvést, že v diskusích o tomto vztahu dochází k několika problémům, které stěžují jeho porozumění

*a) záměna pojmů, často se tento vztah zaměňuje za vztah přirozeného a pozitivního práva; tyto pojmy je nutné odlišovat; (přirozené právo nemůžeme redukovat na morální dimenzi a právo jen na pozitivní právo)*

*b) metodický problém, kdy se nerozlišuje mezi rovinou úvahy, definující (klasifikující) jevy tzn. mezi otázkou: co je právo nebo co je morálka?*

*a rovinou, která zkoumá funkci (smysl) vzájemného vztahu – jak funguje vztah práva a morálky? Jaký má smysl, resp. co je jeho cílem? Co je příčinou tohoto vztahu? Proč má kooperovat právo s morálkou?*

*c) důsledkem toho dochází ke zúžení cíle právní regulace a to*

*i) buď jen na vynucování morálky; nemorálnost je zde chápána jako dostačující důvod pro trestnost, (anglický právní teoretik H.L.A. Hart to nazývá právním moralismem);*

*ii) právní formalismus- jde jen o prosazení zákona jako zákona, bez ohledu na jeho obsah, hodnoty apod.*

## **B) MORÁLKA A PRÁVO: vymezení pojmů**

### **1. Etymologický význam slov morálka a právo**

#### **i) Co je morálka?**

*Slovo morálka z lat. slova "mos", "mores" - mrav, obyčej,*

*(Podobný etymologický význam má i slovo etika, z řeckého slova ethos- obvyklé místo k bydlení, zvyk, mrav)*

Užívání těchto slov je různé: slovem etika je označováno učení, teoretické poznávání morálních fenoménů, tzn. morálka zde vystupuje jako předmět etiky.

## ii) Co je právo?

Základ slova "právo" je příbuzný slovu "pravý" ve smyslu slova správný, ryzí, přímý; uvádí se také spojení s významem pravidla pravé ruky, toto pravidlo bylo považované za praktické a tudíž správné;

## 2. Co označuje pojem morálka a pojem právo?

### *Příklad č.1*

*"A se stěhoval a na tuto práci si pozval dva kamarády. Dověděl se o tom i kamarád B a přišel také pomoci. Při manipulaci s nábytkem si poranil nohu. B začal vymáhat po A náhradu škody. Mohl by uspět u soudu?"*

### *Příklad č.2*

*"Jedna žena měla tři děti a při autonehodě ji umřel manžel, stala se ze dne na den vdovou. Bydlela v nájemném domě. Majitel domu ji dal úlevu a tři měsíce nemusela platit nájemné, po třech měsících však žena stále neplatila nájemné. Majitel ji dal výpověď a začal soudně vymáhat své pohledávky."*

*Jednal majitel domu nemorálně?*

**Z uvedených příkladů zjišťujeme, že oba pojmy se vztahují na lidské jednání, díky kterému dochází k určité kvalitě vzájemných vztahů;**

**Tuto sféru můžeme vymezit prostřednictvím následujících strukturálních znaků:**

- subjekty (aktéři) vztahu
  
- příčina vztahu - zdroj normativity
  
- forma povinnosti
  
- cíl jednání

## **3. Čím se liší morálka a právo?**

**a) subjekt morálky**

člověk jako nositel ctností, dobrých morálních vlastností

**a) subjekt práva**

člověk zde vystupuje jako nositel práv a povinností

**b) zdroj normativity**

morální volba- svobodná, nerecoční volba,

**b) zdroj právní normativity**

není to vůle jedince, ale vůle zákonodárce, povinnost je stanovená, vynutitelná-reciproční

**c) morální normy**

kategoricky (nepodmíněné) příkazy, principy; jejich dodržování je regulováno svědomím člověka, tlakem veřejného mínění atd.

**c) právní normy**

mocensky vynutitelná závaznost formou

sankce; Sankce je podstatným znakem

práva!

**d) cíl morálního jednání**

tvorba dobrých mezilidských vztahů,

fungují na základě solidarity a vzájemné pomoci

( **Poznámka:**

**!Dobro není kategorii označující nějakou**

**substanci věcí nebo jevů, ale vztahovou**

**kategorií, která označuje pozitivní kvalitu**

**vztahů, do kterých člověk vstupuje!**

**Kritériem dobrého je ten Druhý.**

**Představy o „dobru“ jsou utvářeny v**

**závislosti od kulturních a historických**

**podmínek.)**

**d) cíl právního jednání**

### C) Tři modely vztahu morálky a práva

Z hlediska smyslu nebo cíle vztahu práva a morálky jako dvou normativních systémů můžeme rozlišit tři základní pojetí (modely):

**1. Morálka je základem společenských vztahů; vztah práva a morálky je zde zdůvodňován jako vztah závislosti práva na morálce, právo je doplňkem práva, minimem, atd.; morálka je podmínkou platnosti práva, určuje hodnotový obsah práva, dává mu smysl;**

i) *Řecko-křesťanská tradice* (Platon, Aristoteles, Akvinský) – morálka je důvodem práva, podmínkou jeho dodržování – uposlechnutí zákona bylo morální povinností – viz případ Sokrates

ii) *I. Kant* - právo doplňuje morálku ve smyslu, kdy regulace vnitřních (morálních) vztahů je doplněna regulací vnějších vztahů (I.Kant)

iii) *G. Jellinek* (1851-1911): „**Právo není nic jiného, než etické minimum**“ (Die Sozialethische Bedeutung von Recht, Unrecht und Strafe, Hidesheim 1967, str. 42.)  
Funkce práva se zde omezuje na to, být jen minimem poznání morálky; právo však plní různé funkce

iv) *Krajností tohoto modelu je pozice, kdy se vyžaduje, aby každá nemorálnost, (každá odchylka od stanovené společenské normy) byla právem potrestána.*

Anglie 60. tých let 20. století spor o tzv. Wolfendenovou zprávu (lord Devlin versus H.L.A. Hart)

### 2. Model odtržení práva od morálky:

Tento model se objevuje vznikem právního pozitivizmu v 19. a zač. 20. století a má různé formy: silná verze: H. Kelsen - mezi právem a morálkou není žádný vztah

*"Jde zde především o to, překonati odedávna obvyklé spojování práva s morálkou. Tím ovšem nemá býti v ničem dotčen požadavek, že právo má býti morální, t. j. dobré. Tento požadavek rozumí se sám sebou. Co třeba překonati jest názor, že právo jako takové je částí*

*morálky, a že tedy každé právo již jakožto právo je v jistém smyslu a do jisté míry morální. Jestliže se právo považuje za část morálky -(...) -, činí se tím pokus, propůjčiti právu onu absolutní hodnotu, na kterou si činí nárok morálka."*

*Viz k tomu Kelsen, H.: Ryzí nauka právní. Brno-Praha 1933, str.12*

Kelsen argumentuje tím, že právo vyjadřuje racionálně-logicky, objektivně stanovenou povinnost a morálka vyjadřuje subjektivní stanovenou povinnost;

Z tohoto důvodu právo nemá a nemůže mít nic společného s morálkou, jsou to dva odlišné normativní jevy, mezi kterými neexistuje žádný vztah nebo vazba;

*(Tento model vztahu práva a morálky vede k prohloubení právního formalismu; skutečnost, že má jít o dobré právo garantuje zde striktní dodržení jeho formálních znaků: hierarchicky uspořádaný systém norem, tím je zaručena jejich platnost a právní norma má formu sankce)*

**Slabší verze:** kritika teze o odtržení práva a morálky jako zdroje právního formalismu; *(Lon Fuller- vymezuje podmínky „morálky práva“ viz práci Morálka práva; H.L.A. Hart mluví o minimálním obsahu přirozeného práva, R. Dworkin mluví o právních principech, které umožňují více zohlednit práva, nároky jednotlivce)*

### **3. Mezi právem a morálkou je komplementární vztah**

Různé přístupy, které vycházejí z různého pojetí příčin vzniku práva

i) *právo a morálka se diferencují díky vývoji lidské racionality*, ze začátku se vyvíjeli spolu a k jejich diferenciaci došlo až vznikem složitějších společenských vztahů a začali fungovat jako dvě různé formy racionality, kterým jde o zachování jednoty (míru) ve smyslu pokroku společnosti (kantovská tradice, J. Habermas)

*(J. Habermas mluví o komplementární povaze vztahu práva a morálky.*

*Komplementarita: doplnění, fungování systému si vyžaduje kooperaci subsystému; společnost jako systém si vyžaduje jak fungování morálky, tak fungování práva; oba systémy mají stejný význam, žádný z nich není nadřazený, důležitější, první atd. )*

ii) *právo a morálka se diferencovali důsledkem evoluce* společenských vztahů; právo vzniklo

jako reakce na nutnost potlačení násilí (řešení konfliktů), které se nedali již řešit odkazem na zvyky, obyčeje, pravidla; právo jako třetí (nestranná) síla, která spolu s ostatními normativními systémy garantuje existenci a vývoj společnosti;

iii) **Hartovo pojetí kooperace práva a morálky:**

Hart uvádí pět zřejmých pravd, pět obecně platných elementárních příčin kooperace práva a morálky jako podmínky přežití člověka (antropologický pohled)

Ke kooperaci dochází proto, že

a) **Lidská zranitelnost:** existence konfliktů, které vedou ke zranitelnosti, tyto konflikty se nedají řešit standardními způsoby (morálkou), proto vzniká potřeba uplatnění sankční síly právních norem

b) **Přibližná rovnost:** mezilidským vztahům je vlastní aproximativní dosahování rovnosti, což vede k potřebě právního systému, který by disponoval pravidly vyrovnávajícími nerovnosti

c) **Omezený altruismus:** společenské vztahy charakterizuje solidarita a altruismus různé intenzity závislé na morálním uvědomění lidí; nutnost právní regulace ve formě trestně právních norem jako brzdy násilí

d) **Omezené zdroje:** společenským vztahům je vlastní směna, výměna statků a služeb, proto je nutné, aby existovala závazná pravidla a předpisy, které by zaručovaly legitimitu vlastnictví;

e) **Omezené porozumění a síla vůle:** společenské vztahy tvoří jedinci s různou schopností porozumění a síly vůle, což se promítá do potřeby existence mechanismů donucení ke kooperaci (smlouva apod.)

**D) Od-moralizování a re-moralizování moderního práva**

Kromě toho, že v našem právu přetrvávají některé morální principy jako např. v občanském právu dobré mravy (boni mores), dobrá víra, tak v moderním právu dochází k od-moralizování a re-moralizování.

## **Od-moralizování**

a) od-moralizování nebo redukce morálního základu – skutkové podstaty – tato tendence je reakcí na rostoucí komplexitu moderních ekonomických vztahů, vědecko-technického rozvoje a rozvoje byrokratického aparátu;

tyto systémy žijí vlastním nezávislým životem a vlastními pravidly, jejichž cílem je zvyšovat výkon těchto systémů; z jejich regulace ustupují morální aspekty a právní regulace zde funguje jako technika nápravy poruchy systému;

## **Soukromé právo**

Tato tendence se promítá např. současného soukromého práva, konkrétně rodinného práva, kdy v posledních letech dochází k výrazným změnám kdy např. princip zavinění rozpadu manželství je odbourán a nahrazen principem rozvratu- tzn. opouští se hledání viníka a jde o odstranění poruchy nefunkčního manželství, nebo v jménu „zefektivnění“ rozvodu, především majetkového vyrovnání se může uzavřít předmanželská smlouva;

## **Trestní právo**

Upouští se od morálně zdůvodňovaného zavinění, tzn. potrestání činů, které byly odchylkou od obecně platné morálky - jako byla např. homosexualita, prostituce, nebo příživnictví; je to soukromá záležitost, styl života atd.

Mění se význam a účel trestání, nejde o „očistu“, „odplatu“, o vyrovnání nějakého provinění ale o ochranu společnosti před nebezpečnými pachateli.

## **Re-moralizace**

Re-moralizace neznamená restauraci přežitých morálních konceptů, ale spíše o orientaci na svobodu a rovnost lidí; to vede k tomu, že základní práva se stávají principem legitimizace moderního právního řádu;

## **Soukromé právo**

Tuto tendenci můžeme pozorovat v oblasti ochrany spotřebitele, nájemníků nebo v pracovním právu.

## **Trestní právo**

- domácí násilí, sexuální obtěžování na pracovišti, pornografie,



**K zapamatování:**

- **Systém práva a systém morálky se neliší kvantitativně, ale kvalitativně;**
- **Obsahové překrývání právních a morálních norem je historicky a kulturně podmíněno a odráží vždy cíle společenské integrace;**