**Dějiny právního myšlení (jaro 2019)**

Téma Právní principy

* **Literatura:**
* ***Monografie:***
	+ *Wintr, J. Říše principů. Obecné a odvětvové principy současného českého práva. Praha: Karolinum, 2006.*
	+ *Tryzna, J. Právní principy a právní argumentace : k vlivu právních principů na právní argumentaci při aplikaci práva. Praha : Auditorium, 2010.*
	+ *Kühn, Z. Aplikace práva ve složitých případech. K úloze právních principů v judikatuře. Praha: Karolinum, 2000.*
* ***Výňatky a odborné články:***
	+ *Holländer, P. Filosofie práva. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, s.r.o.,2006. s. 139 - 156.*
	+ *Harvánek, J. Právní principy v právním řádu. In. Machalová, T. a kol. Aktuální otázky metodologie právního myšlení. Praha: Leges, 2015, s. 119 – 144.*
	+ *Sobek, T. Nemorální právo. Praha: Akademie věd – Ústav státu a práva AV ČR, Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, s.r.o., s. 358 -376.*
	+ *Pulkrábek, Z. K problému otevřenosti psaného práva a možnostem jeho dotváření. Právník č. 11, 2000, s. 1027 a násl.*
* **Pojem a kontext diskuse o právních principech**
	+ Otázka strukturální
		- Z čeho je vystavěn právní řád?
		- Normy, anebo různé druhy normativů ?
		- Přirozené a pozitivní právo
	+ Otázka funkcionální
		- Jak právo působí na lidské chování?
	+ Identifikace právních principů souvisí s poznáváním práva jako systému
		- Vnější systematika
			* Normy, instituty a právní odvětví
		- Vnitřní systematika
			* Hierarchie hodnot, účelů a principů
* **Právní principy - definice**
	+ Obecné zásady právní, maximy, axiomy, tzv. regulae iuris – regulativní ideje
	+ Základní právní myšlenky (konstrukce) tradované v podobě zhuštěných vět či pouček
	+ *Normativní maximy vysoké obecnosti a značné vágnosti, jimž chybí zřetelnější označení skutkové podstaty a přesné určení právního následku (Bydlinski)*
	+ *Vůdčí ideje, na nichž stojí právní systém vcelku a jednotlivá právní odvětví (Gerloch)*
	+ *Normativně stanovená hlediska právního hodnocení při právním rozhodování (Weinberger)*
* Charakteristika právních principů
	+ Jsou epitetonem právního myšlení
	+ Vyvíjí se spolu s právním společenstvím
	+ Nejsou nezbytně fixovány na kodifikaci
* Dědictví římského práva (Tria voluminia)
	+ Zejm. základní soukromoprávní principy a všeobecné zásady právní (sebrány v Digestech)
	+ *Ius est ars boni et equi.*
	+ *Impossibilium nulla obligatio est*
	+ *Nemo plus iuris ad alium transferre potest quam ipse habet.*
	+ Tyto principy mají topický a kazuistický charakter, vznikly na bázi indukce při případovém myšlení římských právníků.
* Historické zdroje právních principů
	+ Recepce římského práva
		- Leges romanae barbarorum
		- Leges barbarorum *(Lex Salica)*
		- Církevní soupisy římského práva *(Corpus iuris canonici)*
	+ Novověk a právní principy
		- Snahy o rekonstrukci deduktivně platného systému právních principů na bázi racionalistického a přirozenoprávního paradigmatu
		- Střet ideje kodifikace a cesta historickoprávní
	+ Výsledkem byly mohutné kodifikace konce 18. stol. a počátku 19. stol. (Prusko, Francie, Německo)
	+ Moderní konstitucionalistika
		- Ústavní principy
		- Francouzská buržoazní revoluce (Deklarace práv člověka a občana – 1789, Prohlášení nezávislosti – USA)
	+ Doktrína *Rechtsstaat*, *rule of law*
* Mezinárodní rozměr
	+ Mezinárodní soudní dvůr v Haagu
	+ Evropská unie (subsidiarita, proporcionalita)
	+ Podpora intertemporality (kontinuity) právního řádu
	+ Korektiv a argumentační nástroj pro realizaci práva jako umění spravedlnosti
	+ Propojení různých právních řádů a systémů
* Terminologický problém s vymezením součástek (Weyr) systému práva
	+ Normy
		- právní pravidla chování pro neurčitý počet případů téhož druhu
	+ Zásady (tzv. odvětvové zásady)
		- Společná normativní východiska pro regulaci souvisejících normových komplexů
	+ Principy (obecné či všeobecné právní principy)
		- Abstraktní ideje vyjadřující jednotící myšlenkové momenty společné pro komplexy norem (instituty, odvětví, právní řád)
	+ Řada možných mezi-stupňů
	+ Doktrinální diskuse ke struktuře práva (20.- 21. století)
* Josef Esser (50. – 60. léta 20. stol.)
	+ *Grundsatz und Norm in der richterlichen Fortbildung des Privatrechts*
	+ Principy *(Grundsätze)* jsou formulovány induktivně prostřednictvím řetězení kauz obdobného druhu
	+ Nerozlišuje pozitivně-právní principy a logické principy
	+ Jde-li o právní princip, je vždy součástí systému pozitivního práva
	+ Principy jako topicko-argumentační figury
	+ Dualismus princip (Grundsatz) x norma (Norm)
* Doktrinální diskuse ke struktuře práva (20.- 21. století)
* Ronald Dworkin (1931 – 2013)
	+ Strukturu práva jako systému vytvářejí
		- Pravidla
		- Politiky
		- Principy
	+ Polemika s H.L.A. Hartem *(The Concept of Law)*
	+ Principy platí v důsledku svého obsahu – nemusejí být kodifikované, vyplývají ze společenské a politické morálky
	+ Mezi pravidly a principy je logický rozdíl
* Doktrinální diskuse ke struktuře práva (20.- 21. století)
* Ad Dworkinovo vymezení právních principů
	+ Logický rozdíl (nikoliv pouze obecnost či vágnost)
		- Aplikace pravidla de omni et nullo – pravidla platí způsobem „všechno, nebo nic“
			* Platí, anebo neplatí – otázka derogace
		- Principy mají dimenzi důležitosti – relevance
			* Platí s určitou mírou intenzity
	+ Doktrinální diskuse ke struktuře práva (20.- 21. století)
* Ad Dworkin
	+ Právo jako „pavučina bez mezer“ *(seamless web)*
	+ v případě tzv. obtížných případů soudce hledá řešení za pomoci nejfundovanější teorie práva
	+ Model fiktivního soudce Herkula – je nejlepší, protože má nejlepší znalosti a schopnosti
	+ Cílem je kritika právního pozitivismu (H.L.A Hart, J. Raz), nalézání práva ve složitých případech je možné (kognitivismus)
	+ Tzv. one right answer thesis
* Doktrinální diskuse ke struktuře práva (20.- 21. století)
	+ Robert Alexy (1945)
		- Kriticky rozpracoval Dworkinovu teorii
		- Společné východisko – non-pozitivismus
			* Právní principy zprostředkovávají minimální morální obsah práva
			* Principy mají rozměr intenzity – relevance – směřují k optimalizaci právních vztahů
	+ Rozdíly:
		- Logický rozdíl v platnosti nelze odlišit tak striktně – ani u pravidel nelze říci, že platí „všechno nebo nic“
		- Problém je ve formulaci podmínek subsumpce (hypotéze – antecedentu pravidla)
* Sumarizace Dworkin - Alexy
	+ Dworkinovo pojetí právního principu:
		- logické vymezení – u principů neplatí, že buď platí nebo neplatí
		- pravidla nemají dimenzi důležitosti
	+ Robert Alexy dodává:
		- principy jsou příkazy k optimalizaci
			* mohou být realizovány v různém stupni
			* rozsah jejich splňování závisí také na právních možnostech
* Norma x pravidlo x princip
(R. Alexy)
	+ **Norma** – nadřazený pojem, právní regulativ lidského chování mající deontologickou povahu
	+ **Pravidlo** – pokud jsou dány podmínky stanovené hypotézou, nutně se musí uplatnit dispozice
	+ **Princip** – antecedent má otevřenou povahu
	+ Robert Alexy: je-li subsumpce formulována **jednoznačně**, jedná se o **pravidlo**. Pokud je řešení dáno ***vyvažováním*** a ***poměřováním*** obou elementů, musí se jednat o **principy (viz přednáška PRINCIP PROPORCIONALITY)**.
	+ Výsledkem kolize je vždy norma → podmínky, za nichž jeden princip má přednost před jiným principem, konstituují skutkové okolnosti (hypotézy) normy, která má tyto následky, k nimž směřuje princip, který má v dané situaci přednost.
* Princip x hodnota
(R. Alexy)
	+ Východiskem je premisa, že hodnoty a principy jsou spolu s pravidly součástí systému práva, ale mají odlišnou strukturu
	+ Jde o příbuzné pojmy
	+ Principy mají deontologický charakter (jsou to příkazy či zákazy)
		- Mají podobu normativní věty s otevřeným antecedentem a nekonkrétním právním následkem
		- Principy – otázka Co má být?
	+ Hodnoty mají axiologický (hodnotící) charakter
		- Mají podobu pojmů vyjadřujících představy o kolektivních dobrech (statcích)
		- Hodnoty – otázka Co je pro společnost/jednotlivce nejlepší?
* Problémy k zamyšlení
	+ Otázka vazby právních principů na přirozené právo
		- Slabá oddělující teze x slabá spojující teze
	+ Kühn: *všechny principy mají hodnotové pozadí, ale nikoliv nutně morálního půvo*du
	+ Otázka redukovatelnosti systému práva na soubor principů
		- Možnost zjednodušení – formulace obecných normativních vět
	+ Otázka jednotné teorie právních principů ?
		- Různý historický původ
		- Různé hierarchické postavení principů
* Otázka jednoznačné poznatelnosti právního principu
	+ Kritika Dworkinovy a Alexyho teorie
	+ Nulla poena sine lege, princip předvídatelnosti (NOZ)
	+ Rule-like principles, principle-like rules
	+ Co je rozhodujícím kritériem pro odlišení právního principu od pravidla?
* Shrnutí a závěr
	+ Reflexe doktrinálních diskusí v praxi
		- Problém není boj o přirozené právo, ale otázka porozumění právnímu řádu z hlediska optimálního a racionálního uspořádání právních vztahů
	+ Strukturální (ontologické) závěry
		- Právní principy jsou součástí systému práva
		- Právní principy jsou chápány z pozitivistického pohledu jako svébytný pramen práva
	+ Metodologické závěry
		- Právní principy se vyskytují v komplementárních vztazích – jsou přirozeně v kolizi
		- Podporují dynamiku právního života (otevřený antecedent)
		- Aplikace principů se odehrává na bázi poměřování