**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