**Wojtek Lamentowicz 2011**

**Tabela synoptyczna dla dydaktyki**

**Płaszczyzny badania prawa: aspekty natury prawa i ich związki z nurtami filozofii prawa**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **Płaszczyzna badania Ontyczna natura prawa: co jest Teorie prawa i nurty filozofii prawa Twórcy tych teorii** | | | | |
| **prawem?** | | | | |
| Aksjologiczna | | Prawo to środek ochrony wartości, system wartości lub wyraz wartości ustanowionych lub uznanych przez wolę wszechmocnej i doskonałej istoty nadprzyrodzonej i chronionych ich autorytetem. Władza świecka w państwie i prawo przez nią tworzone lub uznawane ma swą przesłankę aksjologiczną w prawie naturalnym ustanowionym przez Boga lub bogów.  W nowoczesnych wersjach badania aksjologii prawa dotyczą rekonstrukcji wartości normo- dawcy przez ustalanie ratio legis, badania ocen prawa dokonywanych przez różne kategorie osób. | Filozofie prawa natury o stałej lub zmiennej treści. Postulaty oceniania prawa pozytywnego z punktu widzenia wysokich wartości pojmowanych, jako cele istnienia prawa takich jak np. sprawiedliwość, równość wobec prawa czy bezpieczeństwo prawne. Prawo to stosowanie tego, co słuszne i sprawiedliwe, jako zasady naczelnej przy rozstrzyganiu spornych kwestii i konfliktu interesów. | Tomasz z Akwinu o prawie boskim i prawie natury, jako podstawie aksjologicznej prawa pozytywnego.  Jacques Maritain: ku liberalnej idei praw człowieka.  Rudolf Stammler i neokantyzm: prawo ma cel-ideę przewodnią, czyli osiąganie sprawiedliwości i harmonii we wspólnocie wolnych jednostek rozumiejących wyższość celów wspólnych nad indywidualnymi.  Gustaw Radbruch: zasady proceduralnego prawa naturalnego, *lex iniustissima non est lex*.  John Finnis: postulaty proceduralnej koncepcji prawa naturalnego, cztery odmiany prawa niesprawiedliwego.  Lon Fuller o wewnętrznej moralności prawa |
| Językowo-logiczna | | Prawo to system wypowiedzi normatywnych wyrażonych w konwencjonalnym języku, odrębnym od potocznego i ogłoszonych w aktach normatywnych egzekwowanych przez państwo także za pomocą środków przymusu. Prawo to tylko treść przepisów wyrażonych w aktach normatywnych ustanowionych przez właściwe organy państw lub w traktatach między tymi państwami. Prawny system normatywny jest w odpowiednim stopniu autonomiczny wobec norm religijnych i moralnych. Nie ma koniecznego związku prawa i moralności. Prawo to rozumny akt woli prawowitej władzy dążącej do ustanowienia reguł zachowania powszechnie obowiązujących i gotowej przy pomocy sankcji egzekwować posłuszeństwo wobec tych reguł. | Pozytywizm, jako nurt polemiczny wobec teorii prawa natury. Nie wiadomo czy jest prawo natury i jaka jest jego treść, a nawet, jeśli jakieś bardzo ogólne zasady da się wyinterpretować z doświadczeń historycznych ludzi to ich treść jest tak niejasna, iż nie mogą być podstawą pozytywnego prawa chronionego autorytetem i przymusem władzy państwowej. Tylko prawo stanowione lub zwyczajowe i potem uznane przez państwo jest prawem pozytywnym. Prawnicy nie dyskutują o metafizycznych zjawiskach jak prawo boskie i naturalne. Obecnie odróżnia się twardą i miękką wersję pozytywizmu jak np. analityczna teoria prawa jako system znaków oraz teorie argumentacji Chaima Perelmana i Roberta Alexy. | John Austin: prawo to normy zabezpieczone przymusem państwa jako suwerennej i prawowitej władzy. Imperatywność jest mocniej wyeksponowana niż normatywność prawa. Rudolf Ihering i Georg Jellinek: teoria związanej decyzji sądowej i sylogizmu prawniczego (jeżeli jest norma prawna i stan faktyczny z nią niezgodny to powstają skutki prawne).  Herbert Hart: prawo to spójny i racjonalny system powiązanych ze sobą norm pierwotnych dotyczących zachowań obywateli i norm wtórnych regulujących tworzenie i stosowanie prawa przez organy państwa. Reguły niezbędne dla istnienia społeczeństwa i państwa Hart uważał za „minimum prawa natury” pożyteczne przy interpretacji prawa pozytywnego.  Normatywizm : Hans Kelsen wyróżnił normę fundamentalną (*Grundnorm*) jako podstawę hierarchii norm uznawanych przez państwo i tworzących system prawa.  Norma prawna obowiązuje obywateli, jeżeli jest prawdopodobieństwo, iż w przypadku jej przekroczenia i wniesienia sprawy przed sąd będzie ona istotnym czynnikiem kształtującym decyzję sędziego w sprawie użycia siły, jaką rozporządza państwo. Zdaniem Kelsena, o rzeczywistym obowiązywaniu normy można orzec wtedy, gdy zostanie ona przekroczona i będzie wymierzona za to sankcja.  Ronald Dworkin proponuje integralną teorię, gdzie prawem są *rules, principles and policies,* a dla rozstrzygania *hard cases* sędzia musi łączyć treści prawne i moralne dbając o koherencję decyzji sądowych i szukając one right answer |
| Socjologiczna | | Prawo to więcej niż wypowiedzi normatywne i ich znaczenia. To także lub głównie fakt społeczny np. forma kontroli społecznej zachowania ludzi czy koherentne pasmo decyzji sądowych i administracyjnych stosujących przepisy prawne. Prawo to stosunki społeczne regulowane przez normy, a nie same te normy. Dla rozumienia istoty prawa ważne jest badanie postaw ludzi wobec treści norm i instytucji prawnych oraz porównywanie kulturowych kontekstów i podtekstów po to, aby dobrze rozumieć teksty. Kulturowa interpretacja i ustalanie znaczenia norm, | Realizm prawniczy postulujący poza badaniem *law in books* także *law in action*, poza przepisami i zawartymi w nich normami także skutków społecznych tych norm, sposobów egzekwowania odpowiedzialności za naruszanie norm, sposobów podejmowania i uzasadniania decyzji stosujących normy do konkretnych sytuacji w życiu zbiorowym ludzi. Realne funkcjonowanie prawa i jego funkcje (skutki, a nie cele) w życiu społecznym to główny przedmiot refleksji funkcjonalistów w amerykańskiej jurysprudencji. Procedury są ważniejsze niż prawo materialne bo bez nich nie byłby możliwy *due process of law*. Procedura ma samoistną wartość i głęboki sens moralny. Kryterium prawdziwości wiedzy jest jej skuteczność w praktycznym stosowaniu.  Faktyczność prawa dotyczy jego związków z władzą państwową, przesłanek obowiązywania i legitymizacji prawa, skuteczności prawa i jego funkcji jawnych i ukrytych. | Oliver W. Holmes – prekursor, uważał za prawo przewidywanie tego, co sądy rzeczywiście zrobią w danej sprawie.  Roscoe Pound*:” law is a social control through systematic application of the force of politically organized society”.*  Karl N.Llewellyn: praca prawa (*law-job*) to rozstrzyganie sporów, aby zapewnić ludziom bezpieczeństwo  Karl Olivercrona: prawo to układ faktów złożonych z norm, instytucji je stosujących i świadomości ludzi na temat tych reguł i tych instytucji.  Alf Ross: analiza związków norm i faktów.  Philip Selznick : teoria *responsive law* czyli wrażliwego na zmiany społeczne i kulturowe.  Instytucjonalne teorie prawa (Neil MacCormick, Ota Wienberger), systemowe (Niklas Luhmann), komunikacyjne (Jurgen Habermas), rozmaite warianty marksizmu i ruch Critical Legal Studies (Roberto Mangabeira Unger) mają wiele cech podobnych do socjologicznych wariantówrealistycznego myślenia o prawie.  Antropologiczne badania nad prawem ludów pierwotnych i społeczeństw pokolonialnych (np. Leopold Pospisyl) pokazały istnienie wielości systemów prawnych obowiązujących na tym samym terytorium.(pluralizm prawny). |
| Psychologiczna | | Prawo to coś więcej niż przepisy i zachowania ludzi względem tych przepisów. Prawo to również emocje towarzyszące egzekucji norm zawartych w przepisach. Prawo to fakt psychiczny, a nie wypowiedź normatywna, bowiem taka wypowiedź, która nie rodzi poczucia obowiązku kogoś względem kogoś innego nie mogłaby mieć żadnego wpływu na zachowania ludzi i ich stosunki. | Psychologiczne teorie, jako wariant realizmu prawniczego, podkreślające przeżycia psychiczne ludzi powstające w związku ze stosowaniem i/lub przestrzeganiem prawa. Prawo jest systemem społecznych fantazji podobnych do mitów, snów, marzeń, bowiem istnieje tylko w umysłach ludzi (Thomas Glyn Watkin), | Leon Petrażycki: prawo jako zabarwione emocjonalnie wyobrażenie czynności obowiązkowych i komuś należnych, jako dwustronna emocja czyli para emocji złożona z poczucia obowiązku podmiotu A i poczucia uprawnienia podmiotu B.  Amerykańska *hunch theory of* *law*: prawo w książkach to emocjonalnie ważny symbol wpływający na wybór sposobu zachowania. Thurman Arnold: natura prawa jest wyrażona przez jego naczelną funkcję, którą jest tworzenie pocieszających złudzeń i podtrzymywanie wiary, że sprawiedliwość zostanie przywrócona i dobro zwycięży zło. |