OTÁZKY Z TEÓRIE PRÁVA 2.

1. **Interný vedecký pohľad na právo**

Právnici a právny vedci uvádzajú že odbor, ktorý študujú, prípadne sa v praxi venujú nie je **skutočne vedecký.** Nepresvedčí ich o opaku ani to, že o **„zvedečtenie“** právnej vedy sa v 20. storočí pomerne úspešne usiloval normativista HANS KELSEN a pred ním iní nemeckí právnici, reagujúci na výčitku nevedeckosti vyslovenú z úst JULIUSA VON KIRCHMANNA ešte v roku 1948. Už 150 rokov sa právni teoretici usilujú o dokázanie vedeckosti, čo na druhej strane kontraproduktívne vedie k nárastu definícii, rôznych postupov a k rozmnoženiu protikladných názorov na povahu právnej vedy, právnych vied, právnej jurisprudencie, právnej dogmatiky. Vedeckosť právnej veda sa dôsledne **nerozlišuje** medzi **právom ako objektom vedeckého skúmania a  vlastnou právnou vedou.**

**Právna veda** pritom nie je totožná s platným právom a metódy právnej vedy preto nie sú právnickými metódami – metódami aplikácie práva v praxi!! Pred tým zatvárajú oči samotní právnici, ktorí sa snažia svoju disciplínu vnímať ako prísne praktickú, bez ohľadu na jej vedeckosť a nevedeckosť. Neuvedomujú si, že aj oni sú iba objektom právnej vedy – toto splývanie objektu a subjektu vedeckého výskumu je ďalšou výčitkou adresovanou právnej vede.

**Prekážky vnímania právnej vedy ako skutočnej vedeckosti vedy :**

-nemožnosť jednoznačne a s úplnou istotou predpovedať budúcu právnu úpravu , či konečné súdne rozhodnutie

- rôznorodosť právnych poriadkov naprieč kontinentálnou Európou. Právo pritom poskytuje v jednotlivých štátoch v ich právnych poriadkoch rovnaké otázky rozdielnu odpoveď, prípadne aj v 1 štáte sa názory na tú istú právnu otázku môže naprieč spektrom právnikov líšiť.

Hovorí sa – Kde sú 2 právnici tam sú najmenej 3 právne názory. Právo akoby síce poznalo správne odpovede, ale nie „jediné správne odpovede- čo sa považuje za základnú prekážku existencie právnej vedy.

**Predmetom právnej vedy v naznačenom dvojitom poňatí (užšom a širšom) súhrne tvoria základné okruhy problematiky** :

1. poznávanie vlastného, **interného systému**, t. j. obsahu jednotlivých právnych predpisov a právnych noriem, ako poznanie toho, čo platí čo „má byť“

Patria sem právnodogmatické disciplíny rozpracúvajúce jednotlivé odvetvia pozitívneho práva:

* Disciplína občianskeho práva
* Disciplína obchodného práva
* Disciplína správneho práva
* Disciplína pracovného práva
* Disciplína trestného práva
* Disciplína ústavného práva
* Disciplína medzinárodného práva

1. Poznáva genézy, povahy (podstaty), úlohy (funkcie) a fungovania práva, čo predstavuje základný výskumný predmet tzv. **externých prístupov k právu, zväčša**

* právnofilozofických
* právnohistorických
* právnosociologických

Zahŕňa pritom tiež osobitne skúmanie práva ako spoločenského a kultúrneho fenoménu metódami iných spoločenských a humanitných vied (napr. z pohľadu lingvistiky, literatúry , informatiky a pod). Príkladom môže byť využívanie hermeneutiky na účely interpretácie, využívanie tzv. neformálnej logiky a teórie argumentácie na objasnenie právnickej argumentácie, psychológie a behaviorálnej ekonómie na skúmanie rozhodovania v práve, ekonómia na skúmanie efektivity, dôsledkov a dopadov právnej úpravy súdnych rozhodnutí atď. Právna veda sa v tomto poňatí s právnou praxou stretáva a prekrýva iba v oblasti dogmatického, normativistického

právneho výskumu nie je celkom pravda. V právnej praxi a využíva pohľad interný aj externý.

**Interný - dogmatický prístup k právu v podaní dogmatickej, normativistickej právnej vedy**

1. **Externý vedecký pohľad na právo**

Úplné vedecké poznanie práva si vyžaduje **širší pohľad** než pohľad normativistický – pohľad právnej dogmatiky z takýchto širších prístupov napr. Weinbergerov právny neo-inštitucionalizmus, ktorý zdôrazňuje, že právny poriadok je spoločenskou inštitúciou a preto podľa neho do právnej vedy patria aj otázky fungovania tejto inštitúcie vrátane otázok tvorby práva a aplikácie práva. Takýto pohľad na právo a právnu vedu sa niekedy v protiklade k internému, dogmatickému normativistickému pohľadu nazýva **externý prístup – vonkajší. Extený prístup –** nie je nevedecký, je to prístup o niečo vzdialenejší od právnej dogmatiky a textu právnych noriem. Externé pohľady sa využívajú na skúmanie práva ako osobitného fenoménu aj metodológiu iných než právnych vied.

**Dogmatická právna veda**

**-** prístup ohliadnutí od najťažších prípadov s nejednoznačným, resp. viacerými možnými riešeniami, a sústredenia sa na dostupnú sústavu právnych noriem a právnych predpisov

**-**usiluje o systematické skúmanie obsahu právnych noriem reglementujúcich jednotlivé oblasti práva (právne odvetvia). Takto úzko koncipoval právnu vedu právny pozitivizmus, osobitne normatívna právna škola (Fantiek Weyr) a Kelsenova rýdza náuka právna, označovaná ako právny normativizmus.

**Vedecké skúmanie právnych argumentov a názorov či teórii je nepochybne možné.** Právna veda môže a má robiť vytýkané nedostatočné overovania a testovania právnych teórii.

1. **Argumenty za vedeckosť právnej vedy.**

Vedeckosť práva a práva a právnej vedy nezávisí iba od nich samotných, ale aj o dobových nárokov a predstáv o vedeckosti.

**Právo a právna veda využívajú tzv. všeobecne vedecké metódy :**

* Generalizácia
* Abstrakcia
* Idealizácia
* Dedukcia
* Indukcia
* Analógia
* Analýza
* Syntéza a iné, ktoré priamo podmieňujú možnosť vedeckej explanácie pozorovaných fenoménov, tvorbu hypotéz, teórii, vytváranie rôznych typov modelov a experimentov, formulovanie dôkazov, potvrdzovanie hypotéz či odvodzovanie teoretických predikcií.
* Na jednoduchej úrovni aplikácie a realizácie práva v situáciách, s ktorými platné právo výslovne počíta (tzv. casy cases) , pritom takýto postup úplne postačuje. Sporným zostáva len rozhodovanie ťažkých prípadov

Mechanický prístup k riešeniu právnych problémov je potencionálnym argumentom „ZA“ vedeckosť práva a právnej vedy., ako vedy, ktorá sa zameriava práve na text právnych noriem a vzájomné vzťahy medzi nimi.

**Feyeraben** definoval vedu ako to čo produkuje užitočné poznanie , je nepochybne že aj právna veda by mala byť vedou keďže vytvára abstraktne systematické a koherentné systémy poznatkov.

**Mexický teoretici Jorge Witker a Rogelio Laroios** v rámci spoločenských vied vytvorili osobitnú kategóriu – normatívne vedy kam patrí právna veda etika

1. **Argumenty proti vedeckosti právnej vedy**

Vedeckosť práva a práva a právnej vedy nezávisí iba od nich samotných, ale aj o dobových nárokov a predstáv o vedeckosti. V prospech vedeckosti právnej vedy je možné argumentovať s podmienkou uvedomenia si rozdielu medzi právom ako objektom výskumu a právnou vedou, ktorej objektom skúmania je právo a právna prax.

Proti vedeckosti práva a právnej vedy:

* Význam autority a presvedčivosti
* tieto faktory v praxi hrajú úlohu,
* je to v podmienkach kontinentálneho právneho systému vo výnimočnom prípade nejednoznačnosti pri hľadaní správnej odpovede . Nejednoznačné situácie nepredstavujú v právnej vede jadro právnych problémov
* jednoduché prípady (easy cases, Clear cases) - je možno nájsť odpoveď priamo v zákone, v texte právnych predpisov, bez ohľadu na autoritu či presvedčivosť
* ťažké prípady – situácia neurčitosti a nejednoznačnosti, kde nie je možné nájsť správnu odpoveď ani s poukázaním na základné princípy (axiómy) právneho poriadku môžu začať hrať prím **presvedčovacie, rétorické argumenty, ktoré musia rešpektovať právne princípy a text zákona.**

**Vo väčšine prípadov platí, že správna odpoveď sa nachádza priamo v texte právneho predpisu, prípadne v ustálenej súdnej praxi( interpretácii príslušného predpisu.** Mechanický prístup k riešeniu právnych problémov je potencionálnym argumentom „**ZA“ vedeckosť práva a právnej vedy, ako vedy, ktorá sa zameriava práve na text právnych noriem a vzájomné vzťahy medzi nimi.**

1. **Teória jednej správnej odpovede a skeptické teórie v právnej vede**

**Teória jedinej správnej odpovede** ( one- right-answer theory) – názor jediného správneho riešenia v praktickom práve

* Prominentným predstaviteľom v recentnej právnej vede bol americký právny teoretik Ronald Dworkin – podľa tejto teórie má každý právny problém iba 1 správne riešenie. Ak ho nevieme v praxi nájsť je to iba nedostatkom alebo nesprávnym posúdením dostupných informácii.

**Teória neurčitosti práva** – keď je nedisponujeme absolútnym poznaním, môže nastať situácia keď viacero riešení je rovnako akceptovateľných – a keď môžeme všetky takto získané výsledky považovať za správne.

VIKTOR KNAPP

* československý právny teoretik 20. stor.
* tvrdil že právna veda je argumentatívna nie axiomatická.
* Voľba medzi viacerými možnosťami niekedy vyplýva skôr zo stranami použitej argumentácie , a ich aktivity , resp. neaktivity, pričom sudca sa napokon prikloní k 1 zo stanovísk, ktoré aj sám argumentačne podporí. **Uvedené prvky neurčitosti, neaxiomatickosti, a aplikácie niekedy skôr presvedčovacích , rétorických argumentov (v niekt. Hraničných prípadoch) vedú k spochybňovaniu „vedeckosti práva“ ako objektu právnej vedy.**
* **Právne teórie (vedecké, praktické) nie sú vraj empiricky (v praxi) testovateľné a že znejú skôr ako názory ako vedecké teórie.** Pri ich presadzovaní veľkú úlohu hrá skôr **autorita.**

1. **Dejiny právnej vedy – právna veda v antike a v stredoveku**

Vedeckosť práva a právnej vedy nezávisí iba od nich samotných, ale aj od dobových nárokov a predstáv vedeckosti.

* Vznik právnickej profesie a právnej vedy sa v právnej vedy sa v právnej historiografii tradične spája s**antickou rímskou ríšou**
* Definitívny zrod až v stredoveku – klasická staroveká rímskoprávna veda nemala stou stredovekou ani s dnešným chápaním práva a právnej vedy až tak spoločné
* **Klasická Rímskoprávna** veda nepripisovala veľký význam právnym predpisom, zákonom, ale skôr praktickým právnikom
* Až v **poklasickej** a osobitne **Justiniánskej dobe** sa presadila idea zákonov a dokonca kodifikácii v podobe justiniánskej kodifikácii práva
* To bol posledný prejav rímskej právnej vedy až do znovuobjavenia **Digest v stredoveku ,** až od 12 stor. datujeme zrod tejto koncepcie právnej vedy, ktorá kontinuálne trvá dodnes

Stredovekí právni vedci na univerzitách prišli s chápaním právnej vedy ako systematického vedeckého skúmania právnych textov, snažili sa z jednotlivých konkrétnych prípadov rímskeho práva vytvoriť vzájomne prepojený systém noriem aj na prípady , ktoré výslovne v textoch justiniánskych prameňov neboli predpokladané.

1. **Dejiny právnej vedy – právna veda v novoveku a v 19/20 storočí**

* Až V neskorom stredoveku a v rannom novoveku 16. storočia sa usilovali vyvodiť akési všeobecné princípy, regule
* Stredoveká ani novoveká veda pritom, striktne vzaté ešte stále neskúmala právo ako praktický normatívny fenomén, ale skôr ako historický fenomén
* Ako praktický inštrument začala právna veda skúmať až v podmienkach nastupujúcich **absolutistických štátov,** ktorých panovníci ideu práva osvojili ako nástroj riadenia spoločnosti

S pomocou vzdelaných právnikov začali tvoriť **nové právne normy** , ktoré nenachádzali oporu nevyhnutne v rímskoprávnych vzoroch – vychádzali z konceptu tzv. prirodzeného práva – postupovali tzv. geometrickým spôsobom – more geometrico.

Ti je ideálny model vedeckosti, o ktorý by sa radi opierali aj dnešní zástancovia teórie „jedinej správnej odpovede“ vyvoditeľnej logickými pravidlami zo základných axióm, najvyšších princípov.

Novoveká právna vedy tieto anióny hľadala v hodnotách, akými bola spravodlivosť a morálka

**Immanuel Kant**

* upozornil že takto logicky budovaná pyramída právnych noriem na čisto deduktívnych základoch je mylná, v tom, že vrchol pyramídy predstavujú práve mimoprávne koncepty ako spravodlivosť , ktorá má primárne morálny význam a nie právny
* od Kanta sa datuje moderná, súčasná podoba právnej vedy , ktorá za predmet svojho výskume berie právne normy tvorené štátom , s štátom ustanovenej alebo uznanej forme
* takúto právnu vedu skúmajúcu výlučne pozitívne právo pestovali nemecké právnické vedecké kruhy 19. storočia napr. pandektistická právna veda a pojmová jurisprudencia,

Historická právna škola – vytvárala nové právne normy a normy na základe historického právneho materiálu (textov a noriem rímskeho práva, starého germánskeho práva)

* Na prelome 19 a 20 stor. historickú (Savigny) a pojmovú (Puchta) právnu školu nahradili postupne účelová (Ihering) a záujmová jurisprudencia (Heck)
* Od začiatku 20. storočia posilňovala sociologická (Gény, Duguit, Ehrlich, Kantorowicz a v USA Cordozo a Pound) a psychologická (Petražycki), ktoré právo skúmali ako spoločenský a psychologický fenomén. Takto Vonkajší neprávnický prístup k právu v prvej polovici 20. storočia inšpiroval Kelsena, Merkla, Weyra a iných **normativistov** k vytvoreniu skutočnej vedeckej právnej vedy.
* V celej kontinentálnej Európe je v súčasnosti prevažuje hodnotová právna škola – hovorí o hodnotách, ktoré má právo pri svojej tvorbe a aplikácii sledovať

1. **Normativizmus, lusnaturalizmus, a právny realizmus v druhej polovici 20. storočia**

**Normativizmus**

**Normativistická škola** odčleňuje morálku odpozitívneho práva a sústreďuje sa výlučne na vzťah medzi jednotlivými právnymi normami a to z hľadiska výstavbových pravidiel :

-neskorší zákon deroguje staršie zákony

-predpis vyššej právnej sily má prednosť pred predpisom nižšej právnej sily

-osobitný predpis má prednosť pred všeobecným predpisom

Nedokáže vysvetliť nemožnosť vopred predpovedať výsledok a „jediné správne riešenie“ právneho problému v niektorých „najťažších“ prípadoch

Normativisti Kelsen, Merkl, Weyr – vytvorenie vedeckej právnej vedy, stojacej na skúmaní interných vzťahov medzi právnymi normami

**Iusnaturalizmus -** smer právneho myslenia, ktoré zdôrazňuje prednosť prirodzeného práva pred právom pozitívnym, aj ked o dôležitosti tohto práva nepochybuje.

**Právny realizmus -** má dnes zástancov osobitne v románsky hovoriacich krajinách celého sveta

-hlása napr. myšlienku, že právo v skutočnosti tvoria sudcovia tým, že ho pri jeho aplikácií vykladajú

- uznáva aj interný normativistický pohľad na právo a je nevyhnutný pre prax

1. **Marxistická právna veda**

Marxisticko-leninské učenie zdôrazňovalo vedecké základy svojho poňatia socialistickej právnej vedy, ktorá v dielach Marxa, Engelsa a Lenina odhalila skutočné zákonitosti fungovania a riadenia ľudkej spoločnosti.- konkrétne, že právo je vždy závislé od ekonomickej základne, t.j. os spôsobu výroby (otrokársky, feudálny, kapitalistický...), a teda vlastne odrazom dobových spoločensko- ekonomických podmienok

Otvorene sa hlásalo , že právo ma 3 základne roviny prejavu

1. ako súbor právnych noriem (normativitický prvok)
2. ako súbor právnych vzťahov (sociologický prvok)
3. ako právne vedomie (psychologický prvok)

Marxistická teória nerozlišovala striktne medzi textom normy ( čo má byť) a praxou ( čo je). Marxistická právna veda hľadala jednotu medzi tým čo je a čo má byť. , V tom sa videl organický zväzok normy právneho vzťahu – právnorealistický postoj- odmietanie normativizmu a dôraz na realizáciu noriem v praxi.

1. **Filozofia vedy a jej dôkazy pre vedeckosť právnej vedy**

Prístupu k vedeckosti práva a právnej vedy sa niekedy vyčíta, že síce dokáže vedecky vysvetliť a popísať súčasné fungovanie práva (vie spraviť deskripciu), ale vraj nedokáže vedecky vyvodiť, ako by malo právo vyzerať a ako by súdy mali postupovať pri rozhodovaní (chýba mu vraj normatívny aspekt). Ak má byť teoriou, ktorú by uznávali aj praktickí právnici, mal by byť schopný poskytnúť aj praktické návody.

Napr. prírodné vedy či jednoznačné odpovede dokáže poskytnúť napr. prototyp modernej vedy- kvantová fyzika. Teológia nemôže byť vedou ( napr. existencia boha testovateľná a vyvrátiteľná nie)

V **Feyeraben** definoval vedu ako to čo produkuje užitočné poznanie , je nepochybne že aj právna veda by mala byť vedou keďže vytvára abstraktne systematické a koherentné systémy poznatkov.

**Mexický teoretici Jorge Witker a Rogelio Laroios** v rámci spoločenských vied vytvorili osobitnú kategóriu – normatívne vedy kam patrí právna veda etika

**11. Všeobecné a špeciálne, horizontálne, vertikálne a prierezové disciplíny právnej vedy**

Právna veda sa vnútorne člení na:

1. **Horizontálne disciplíny-** horizontálne sa člení podľa predmetu úpravy jednotlivých právnych odvetví pozitívneho práva ( ústavné, správne, občianske, obchodné, rodinné, trestné...) na príslušné disciplíny ústavného, správneho....práva
2. **Vertikálne disciplíny-** vertikálne sa právna veda člení na základe miery všeobecnosti alebo naopak konkrétnosti výskumu právnych javov.

Najkonkrétnejšiu rovinu pritom predstavuje **– právna dogmatika** , ktorá skúma právo ako normatívny systém a jej cieľom je poznať obsah a vzájomné vzťahy jednotlivých právnych noriem. Používa pritom napr. metódu exegézy t.j. výkladu právnych textov, noriem.

Najvšeobecnejšiu rovinu výskumu právnych javov predstavuje **právna filozofia – venuje sa otázkam podstaty práva, spravodlivosti, hodnotám,**

**Právna sociológia**- skúma vzájomný vzťah a spoločnosti

**Právna psychológia**- skúma prejavy ľudskej psychiky v právnych situáciách a psychologické aspekty výkonu právnického povolania

**Súdna psychológia**-rieši otázky spôsobilosti na protiprávne konanie

**Právna antropológia**- -právna etnológia- študuje úlohu práva v rôznych ľudských spoločenstvách a národných a etnických kultúrach

**Právna kompratistika** – porovnáva právne systémy a právne kultúry

**Právne dejiny**- skúmajú vývoj práva v jednotlivých historických obdobiach

1. **Prierezové disciplíny –** často nemajú status všeobecne uznávaných právnych disciplín, ale predstavujú samostatný predmet výskumu , často preberajú teóriu dogmatiku z viacerých iných horizontálnych právnych disciplín (napr. športové právo, právo informačných a komunikačných technológii)

**12.Vzťah teórie práva, filozofie práva a právnej vedy**

**Teória práva**- skúma teoretické otázky práva spoločné všetkým právnym odvetviam, analýzu základných pojmov, spoločných problémov viacerých dogmatických právnych disciplín, teoretické otázky tvorby a realizácie práva a otázky právnej metodológie.

**Samotná teória práva je pre nás všeobecná a na vertikálnej úrovni viac abstraktná disciplína právnej vedy, ktorej predmetom sú právne otázky, spoločné viacerým špeciálnym a horizontálnym právnym disciplínam, čo z nej robí zároveň disciplínu prierezovú.**

**Nemožno stotožňovať teóriu práva a právnu vedu. Teória práva je len 1 z disciplín právnej vedy v internom aj externom poňatí.**

Najvšeobecnejšiu rovinu výskumu právnych javov predstavuje **právna filozofia – venuje sa otázkam podstaty práva, spravodlivosti, hodnotám,**

**13. Teória práva v systéme právnej vedy**

**Z hľadiska vnútornej štruktúry právnej vedy základné členenie**

1. **Dogmatická právna veda** – interná, vnútorná právna veda, pri ktorej najčastejšie hrozí riziko splývania práva a právnej vedy do 1 celku, využívajúceho 1 sadu právnických metód (napr. metódu objasnenia skutkového stavu
2. **Širšie poňatú externú, vonkajšiu právnu vedu**, ktorá skúma právo ako fenomén aj použitím iných ako výlučne právnických metód- najčastejšie metód iných spoločenských a humanitných vied

**Teória práva**- skúma teoretické otázky práva spoločné všetkým právnym odvetviam, analýzu základných pojmov, spoločných problémov viacerých dogmatických právnych disciplín, teoretické otázky tvorby a realizácie práva a otázky právnej metodológie.

**Samotná teória práva je pre nás všeobecná a na vertikálnej úrovni viac abstraktná disciplína právnej vedy, ktorej predmetom sú právne otázky, spoločné viacerým špeciálnym a horizontálnym právnym disciplínam, čo z nej robí zároveň disciplínu prierezovú.**

**Nemožno stotožňovať teóriu práva a právnu vedu. Teória práva je len 1 z disciplín právnej vedy v internom aj externom poňatí.**

**14. Kultúra a kultúrny vzorec**

Kultúra nie je iba súbor od seba nezávislých javov či oblastí, ale tvorí vnútorne previazaný systém, čo znamená, že jednotlivé zložky kultúry sú vo vzájomných vzťahoch. Tvoria usporiadaný systém, ktorý naz**ývame štruktúra, konfigurácia alebo kultúrny vzorec.**

**Kultúrny vzorec** odkazuje na spôsoby, ktoré sú previazané vo vzájomnom vzťahu s určitou sociálnou normou a usmerňujú sociálne správanie. Ak nastane zmena alebo posun jednej kultúrnej zložky, dôjde k zmene celého kultúrneho vzorca, teda celej kultúry. ( K takému posunu došlo napríklad v severnej Austrálii, keď Európania začali jednému z pôvodných kmeňov dodávať kovové sekery, ktoré nahradili pôvodné kamenné. Pôvodné kamenné sekery neslúžili iba na opracovanie kameňa, ale mali rozsiahli význam v celom kultúrnom systéme tohto kmeňa, jednak boli predmetom obchodných vzťahov s inými kmeňmi, čím ustal medzikmeňový obchod, ale mali aj veľký spoločenský význam, pretože kamennú sekerku mohol nosiť len dospelý muž ako odznak dospelosti, nikdy nie žena ani deti, čím došlo k narušeniu systému pohlavných rolí, vekových tried, spôsobu rozdelenia moci, ale aj k zmene v oblasti náboženstva. Došlo k zmene kultúrneho vzorca a následne k zmene celej kultúry.

**15. Adaptívnosť kultúry, enkulturácia, funkcie kultúry**

**Adaptívnosť –** Kultúra a jej konkrétna podoba je schopná prispôsobiť sa konkrétnemu prostrediu - vonkajším aj vnútorným kultúrnym vplyvom. ( Ako príklad možno uviesť usporiadanie príbuzenských vzťahov v Tibete, ktoré zaisťuje, aby dané spoločenstvo bolo schopné sa z vlastných zdrojov uživiť, po zohľadnení nízkych výnosov z pôdy. Preto je rozšírená polyandria, čiže mnohomužstvo, čím je zabezpečené, že sa nezvyšuje počet osôb závislých na pôde tým, že nie každá žena sa môže vydať a rodiť potomstvo. )

**Enkulturácia –** K odovzdávaniu kultúry dochádza výhradne v procese učenia. To znamená, že dieťa narodené rodičom jednej kultúry, od narodenia však vychovávané náhradnými rodičmi inej kultúry, je nositeľom kultúry tých rodičov, ktorí ho vychovali

**16. Kultúra v práve – vizuálne, verbálne, rituálne a terminologické prvky**

V našej právnej sa môžeme sa stretnúť s rôznymi podobami kultúrneho vyjadrenia samotného práva a  inštitútov - vizuálne – na budovách, ošatení sudcova a advokátov, štátnych znakoch, erboch, korunovačných symboloch - vlajky, štátne znaky, erby miest a obcí

Vizuálne zobrazenie bohyne Justície s mečom a s váhami v rukách s zaviazanými očami na znak nestrannosti rozhodovania

- **Verbálne**- prísahy , prísaha strany mohla byť podporená určitým počtom spoluprísažníkov, ak tzv. očitých svedkov , istou obdobou prísahy je sľub panovníka, prezidenta, alebo iného verejného činiteľa pri preberaní funkcie

-**rituálne** – rituály s právnym obsahom - spísané a tak zachované prísahy skladané hlavami štátov, rôznymi úradníkmi a štátnymi úlohami , uzatváranie manželstva

- **terminologické prvky** – činnosť Slovenskej komisie pre slovenský text občianskeho zákonníka v roku 1946 Dodnes sú uznávané a používané termíny napr. řízení – konanie, shladenie pohledávky – zánik pohľadávky, bezpríkazné jednateľstvo – kúpna zmluva......

V čl. 9 ústavy SR je rámcovo upravená problematika štátneho znaku, štátnej vlajky a štátnej pečate:

1. štátny znak SR tvorí na červenom ranogotickom štíte dvojitý strieborný kríž, vztýčený na strednom vyvýšenom vŕšku modrého trojvršia
2. štátna vlajka SR sa skladá z 3 pozdĺžnych pruhov – bieleho, modrého a červeného. Na prednej polovici listu štátnej vlajky SR je štátny znak SR
3. štátnu pečať SR tvorí štátny znak, okolo ktorého je do kruhu umiestnený nápis Slovenská republika

**17.Právo v kultúre – zobrazovanie práva.**

Budovy spojené s právom. V najnovšej architektúre sa súdy snažia preukázať demokraciu a rovnosť zarovnaním hierarchickej štruktúry pojednávacej miestnosti odstránením nadradenosti, keď sudcovia vstupujú do miestnosti na rovnakej výškovej úrovni ako verejnosť.

Súdne budovy, vládne budovy , pochádzajú z predracionalistického obdobia, často sú barokové dokonca neevokujú dojem rovnosti. Dôraz sa kládol na reprezentatívnosť a úctu.

V minulosti bolo bežné nájsť v právnickej literatúre ilustrácie. V súčasnosti právnické knihy obsahujú obrázky maximálne na obale väzby.

Právo a právna problematika sú denne zobrazované aj v masmédiách a v populárnej kultúre – spravodajstvo, romány filmy...

**18. Právna kultúra**

Právo predstavuje súčasť kultúry konkrétneho spoločenstva a jeho pôsobenie sa dotýka všetkých aspektov spoločenskej kultúry.

**Právo je**

- prejavom národnej, európskej a globálnej kultúry

- Súčasť duchovnej spoločnosti daného ľudského spoločenstva, ako jazykový normatívny systém a zároveň ako regulačný systém samého seba (kultúrnosť práva), kam nepochybne patrí tvorba práva , aplikácia práva vrátane judikatúry, spravodlivosť, právna istota a zákonnosť, právne zásady atď..

**Právna kultúra je špecifický spôsob ponímania, tvorby a aplikácie práva, ktorý zohľadňuje určité geopolitické a historické zvláštnosti**

**Pojem právna kultúra**

- je pojem frekventovaný a zároveň nejednoznačný, vágny, viacvýznamový a často protirečivý.

- S týmto pojmom pracujú právne disciplíny ako právne dejiny, právna antropológia, právna sociológia , právna komparatistika , právna teória a právna filozofia

- Aplikácia právnych noriem bude stále vychádzať z danej právnej kultúry, pričom kultúrna podmienenosť sa môže v práve zreteľne prejavovať najmä pri uzatváraní obchodných zmlúv s partnermi odlišnej kultúry

- základnými znakmi pre charakterizovanie tej ktorej právnej kultúry sú najmä

a)pramene práva

b)Pravidlá určujúce tvorbu práva a aplikáciu práva

c)právne pojmy

d)inštitúty

e)chápanie zákonnosti a právneho štátu

f)politické a geografické špecifiká

g)kultúra právneho myslenia

Právna kultúra je však aj predpoklad existencie právneho systému tak ako rozlišujeme:

Kontinentálny európsky

Angloamerický

Systém islamského práva

Ďalších náboženských a tradičných systémov práva

Národné právne systémy a národná právna kultúra - česká, nemecká, talianská

**19. Globalizácia , europeizácia, postmoderná situácia, a právna kultúra**

**Právna globalizácia**

- jedna z oblastí globalizácie je reakciou na narastajúcu prepojenosť výrobných, obchodných, ekonomických, politických, kultúrnych a sociálnych vzťahov

- výraz globálnych integračných tendencií prejavujúcich sa vo všeobecnom procese internacionalizácie a globalizácie vnútroštátneho práva

**Globalizácia a europeizácia** – súvisí s procesmi , ktoré predstavujú sociálnu zmenu. Tieto procesy ovplyvňujú celú právnu oblasť , fungovanie práva, ale aj právnu kultúru, ktorá sa stáva kozmopolitnou.

Samotná kultúrna globalizácia je fenomén, ktorý je charakteristický stredom rôznych protichodných trendov, 3 z nich určujú smerovanie rozličných **kultúr** :

1. Proces homogenizácie v ktorom víťazí štandardizácia firiem ( napr. McDonaldś, Nike, Starbucks)
2. Odpor voči globálnej kultúre a jej štandardizovaným formám. Toto súvisí so silným úsilím jednotlivcov a skupín stotožniť sa s konkrétnymi miestami, kultúrou a silou národnej identity
3. Tzv. synkretizmus alebo akulturácia – prienik kultúr, v ktorom do tradičných spoločností vstupuje tá euro-americká. Akulturácia sa deje obojsmerne

**Europeizácia** –politický a ekonomický projekt, ktorého ciele sa premietajú do celého právneho života EÚ a menia významným spôsobom národné právne prostredie

**Proces globalizácie a europeizácie so sebou prináša:**

* Presadzovanie neštátnych právnych a kváziprávnych normatívnych systémov ako ius humanitatis ( transnacionálne ľudské práva)
* Transnacionálne lex mercatoria (obchodné právo)
* Islamské právo

**Globálne vládnutie**

* nie je vytvorenie novej globálnej vlády , ktorá spravuje svet ako 1 globálny svet
* Je to vytváranie, inštitucionalizáciu, reguláciu, koordináciu, implementáciu pravidiel a vykonávanie právomoci na globálnej úrovni na základe aktivity entít, ktoré neboli na takéto konanie určené formálne žiadnou medzinárodnou zmluvou, čo znamená, že globálne vládnutie môžu vykonávať štáty, vládne, ale aj mimovládne organizácie, nadnárodné korporácie a náboženské organizácie
* **Nevýhody globalizácie** - Rezonuje tu otázka ohľadom kultúrneho vplyvu **islamského práva šaría - islamské právo je odlišné od európskej kultúry ,nerešpektujú právo príslušného štátu a v súvislosti s utečeneckou krízou**
* Výhody globalizácie – prepojenie medzivládnych vzťahov a neštátnych aktérov, ktoré vedie k prehlbovaniu vzájomnej spolupráci a politickej koordinácie. Následok snahy štátov adaptovať na stále sa meniace medzinárodné prostredie

Právna kultúra – otázka 18

**20. Moc , jej podoby a zdroje**

Mocenské vzťahy a mocenská nerovnováha, ktorá sa prejavuje v rozdelení na nadriadených a podriadených sa prejavuje vo všetkých formách ľudského spolužitia.

Človek je konfrontovaný s existenciou mocenských vzťahov:

* Od detstva- poslúchať rodičov
* V dospelosti ako zamestnanec – poslúcha príkazy nadriadeného
* V starobe - odkázaný na pomoc iných, musí sa im podriadiť

**Život každého človeka je značne determinovaný vzťahmi, v ktorých sa uplatňuje moc.**

**Moc :**

* základom politického života spoločnosti
* Prvkom všetkých ľudských resp. sociálnych vzťahov
* Súčasťou všetkých oblastí života spoločnosti

**Max Weber**

* vymedzil moc ako schopnosť vnútiť svoju vôľu niekomu, kto by sa ináč správal inak
* moc v jeho chápaní obsahuje schopnosť ovplyvňovať správanie iných, ako aj ich prípadný vnútorný nesúhlas, čiže ich donútenie k určitému správaniu
* panstvo chápal ako legitímnu moc, ako moc , ktorej sa ľudia podriaďujú nielen z donútenia ale z presvedčenia , že sa musia podriadiť vôli rozkazujúceho
* toto rozlíšenie sa stalo základom súčasného sociologického rozlišovania legitímnej a nelegitímnej moci , t.j . autority a vládnutia silou.

**PODOBY MOCI:**

1. Historicky najstarším modelom uplatnenia moci **je moc realizovaná na základe násilia a strachu z jeho uplatnenia** – moc je prítomná a uplatňovaná najmä vtedy, keď určitá osoba neuposlúchne príkaz inej osoby z dôvodu hroziaceho násilia, ak príkaz nebude z jej strany uposlúchnutý
2. Moc keď si subjekt moci urobí z hodnôt iných ľudí vlastné zdroje. Ak napr. určitý subjekt vštepuje inému subjektu záujmy, ktoré následne využíva vo svoj prospech ( pôsobenie reklám na spotrebiteľov)

**FORMY MOCI:**

1. Politická
2. Ekonomická
3. Vojenská...

**MOC JE TAM KDE URČITÝ SUBJEKT PRESADÍ SVOJU VOLU BEZ OHĽADU NA VOLU INÝCH.**

**ZDROJE MOCI:**

* poskytujú vysvetlenie príčin schopností menenia správania sociálnych subjektov prostredníctvom

moci

* sú všetko čo umožňuje a pomocou čoho sociálny subjekt môže meniť správanie iného sociálneho subjektu ( napr. osobnosť, vlastníctvo, organizáciu, informácie, zbrane ...)
* moc má trvalú tendenciu ku koncentrácii, čo v rovine jej zdrojov znamená, že subjekt moci získava pomocou 1 prostriedku moci ďalšie prostriedky rovnakého alebo iného druhu. Vlastník 1 zdroja je tak vo výhode v prípade záujmu o získanie Ďalších zdrojov. (Bohatstvo umožňuje kúpu informácii zbraní a pod)

**21. Moc, autorita a sloboda**

* Moc je v spoločnosti nevyhnutne prítomná
* Platí nepriama úmera, čím viac moci, tým menej slobody
* Racionalizácia a zdôvodňovanie potreby vedenia a uplatňovania moci v spoločnosti znamená legitimáciu moci
* Žiadna ľudská bytosť neprijíma rada obmedzenia svojej slobody. Ak sú obmedzenia racionalizované, človek sa takému obmedzeniu jeho slobody podvolí
* Viera v autoritu - autorita predstavuje dostatočný dôvod na prijatie a uposlúchnutie príkazu, voči ktorému by sa inak búril
* WEBER - otázka 20

**22. Moc a štát**

Etnológovia prostredníctvom prostredníctvom svojich výskumov preukázali, že bez mocenskej regulácie nemôže žiadna ľudská skupina dlhodobo prežiť.

**Mocenské vzťahy v každej spoločnosti:**

* Na úrovni vzťahov medzi jednotlivcami navzájom
* Na úrovni makroštruktúr

Systémy vzťahov v spoločnosti vznikali v spoločnosti pred vznikom štátu. Pre vznik verejnej moci nie sú štát a jeho existencia určujúce. Verejná moc vzniká pred vznikom štátu. Vznik štátu neznamená neznamená zánik verejnej moci.

**Štátna moc**

**Verejná**

* 1 z foriem verejnej moci
* Najvýznamnejšia forma verejnej moci
* „Verejná moc je riadiaci systém skupiny ľudí, ktorý je relatívne nezávislý od mocenských systémov iných mocí a autoritatívne rozhoduje o právach a povinnostiach subjektov, voči ktorým pri rozhodovaní vystupuje v pozícii nadradeného subjektu“ - EVA OTTOVÁ
* Verená moc sa v spoločnosti kreuje za účelom zabezpečenia reprodukcie spoločnosti
* **Po vzniku štátu sa pojem moc stáva jeho definičným znakom.** Štát, ktorý by nemal moc by nemohol existovať. Nebol by totiž schopný plniť si svoje funkcie a veľmi rýchlo by podľahol moci iného štátu.

**Každý štát monopolizuje legitímne násilie nad svojim územím a moc používa ako prostriedok donútenia, a riadenia spoločnosti.**

**Štátna moc –** prepojená s politickou mocou. Riadenie spoločnosti v štáte sa uskutočňuje prostredníctvom politiky – úsilie riadiť spoločnosť.

**Politická moc-** v spoločnosti rôzne sociálne skupiny sledujú rôzne potreby a záujmy a tie možno uspokojiť iba na úkor uspokojovania potrieb a záujmov iných sociálnych skupín a jednotlivcov , je potrebné aby sa vytvoril mechanizmus na vyjadrovanie, presadzovanie a potláčanie zosúlaďovanie potrieb a záujmov. Tak vzniká politika ako oblasť spoločenského života a plní tieto úlohy.

**Politická moc:**

* charakterizuje spätosť so štátom a právom
* charakterizuje ju spätosť s organizáciou určitého druhu a s 1 z normatívnych systémov
* prostredníctvom práva sama určuje právny základ a rámec existencie a pôsobenia všetkých subjektov moci
* nevyhnutne súvisí so štátnou mocou (voľby)

**Vzťah štátnej a politickej moci :**

Ak nejaká skupina získa vo voľbách väčšinu hlasov v zastupiteľskom zbore, ktorý prijíma zákony , je zrejmé že táto skupina bude presadzovať prostredníctvom volie väčšiny hlasov do zastupiteľstva, ktorý prijíma zákony je zrejme, že tato skupín bude prostredníctvom práva presadzovať svoje záujmy. Získaním väčšiny v parlamente, znamená že táto skupina bude prostredníctvom práva ovplyvňovať a určovať správanie ľudí.

Zákonodarná, výkonná a súdna moc sú označované v mnohých štátoch ako demokratické

**23. Štátna moc a jej deľba**

**Štátna moc -** rozdelením štátnej moci sa dosiahne kontrola jednotlivých zložiek

**Štátna moc sa delí :**

-zákonodarná – parlament

-výkonná –vláda, prezident

- súdna –súdy

Súčasťou deľby je aj nezlučiteľnosť funkcií napr - sudca nemôže byť aj poslancom

* **Štátna moc - definičné znaky :**
* suverénna
* legitímna
* legálna

**24. Suverenita, legitimita a legalita štátnej moci**

**Suverenita štátnej moci**

- znamená nezávislosť od akejkoľvek moci vo vnútri štátu a navonok štátu

- vznik inštitútu suverenity je spojený s menom J. Bodina , ktorý plédoval v prospech nikým a ničím neobmedzenej moci panovníka, pričom takáto moc v danom čase umožňovala preklenúť nebezpečenstvo vzniku anarchie, prípadne rozdrobenia krajiny. Panovník bol chápaný ako zdroj suverénnej moci dovnútra aj navonok. Moc panovníka nemohla byť obmedzená.

- významným medzníkom v chápaní suverenity bol Vestfálsky mier, ktorým skončila 30.ročná vojna . Suverenita prestala byť viazaná na osobu panovníka , ale presunula sa na národný štát. Do konca 18. storočia bol za zdroj moci v štáte považovaný panovník poverený výkonom moci z božej vôle. Koncom 18.stor. sa vo Veľkej Francúzskej revolúcii presadzuje formula, ktorá legitimizuje moc štátu.

**Legitimita**

– uznanie subjektu, ktorý moc vykonáva, za oprávnený pričom v demokratických štátoch je ako legitímna uznaná iba taká štátna moc , ktorá pramení zo zdroja moci, ktorým je ľud

- ľud musí mať možnosť prostredníctvom opakujúcich sa všeobecných, rovných , priamych a tajných volieb vyjadriť súhlas so smerovaním a výkonom štátnej moci. Iba takúto moc občania v demokratickom štáte akceptujú a rešpektujú

**Legalita**

– výkon moci na základe a v medziach platného práva

- je v právnom štáte ďalším zdrojom legitimity, lebo ak niekto koná podľa platného práva jeho konanie je spravidla považované za oprávnené a legitímne

**25. Moc a právo, právny štát**

Právo a jeho existencia s spájajú so štátom.

Adresáti právnych noriem ho rešpektujú ,lebo ich vytvoril štát prostredníctvom svojich orgánov, personálne obsadenie je priamo alebo nepriamo determinované vôľou ľudu, ktorý je zdrojom moci.

**Právo – legitimizačný prostriedok štátnej moci**

* upravuje transport moci zo zdroja moci (ľud) na držiteľov moci (zástupcov ľudu)
* samostatný výkon moci realizovaný na základe a podľa pltného práva
* normatívny systém ,ktorým štát reguluje spoločenské vzťahy za účelom zabezpečenia reprodukcie spoločnosti
* moc legitimizuje a moc prostredníctvom práva vykonáva
* mocensky reguluje správanie sa ľudí

**Právo je spojené so štátom**

- tým, že ho vytvára

- tým, že štát prostredníctvom činnosti orgánov verejnej moci garantuje jeho realizáciu

- ak niekto poruší zákaz obsiahnutý v právnej norme musí počítať so skutočnosťou , že bude znášať sankcie s tým spojené. Právne normy obsahujú okrem príkazov a zákazov aj oprávnenia

**PRÁVNY ŠTAT**

* v právnom štáte je štát viazaný právom a nemôže uplatňovať mimoprávne metódy realizácie moci, ak by tak učinil nešlo by o právny štát
* vykonáva svoju moc tým, že prostredníctvom práva reguluje správanie sa adresátov právnych noriem
* štát prostredníctvom práva reguluje aj sám seba
* štát vykonáva svoju moc prostredníctvom práva, moc je stále v rukách ľudu, ktorý je zdrojom suverénnej moci. Ľud zákony rešpektuje

**26.Legitimita práva a jej druhy, ideová legitimita práva**

Právo má svoju legitimitu. Legitímna moc reflektuje a akceptuje predstavy obyvateľstva o svojej želanej podobe. Ak má štát efektívne fungovať musí a opierať o právo

1. **druhy legitimity práva:**

* ideová legitimita práva
* procedurálna legitimita práva
* formálna (vnútorná, legálna ) legitimita práva

**Ideová legitimita práva**

**-** spočíva v tom, že poslušnosť adresátov právu sa odvodzuje s ohľadom na jeho obsah , napr. ak vecne súhlasíme s tým e bohatší ľudia majú byť zdaňovaní viac ako chudobnejší tak nemáme problém s tzv. progresívnym zdaňovaním a radi sa takej právnej úprave podrobíme. Ak by sme s tým nesúhlasili tak legitimita tejto právnej normy vo vzťahu k nám bude nižšia. Ak budeme s jej právnou úpravou veľmi nespokojní môžeme sa ju pokúsiť obísť alebo u porušíme. Ak by tak postupovala dostatočne veľká skupina adresátov právnych noriem dôjde k celkovému a oslabeniu legitimity a efektivity tejto normy.

Ak je nejaká právna úprava súladná s požiadavkami určitej spoločensky významnej ideológie – táto ideológia poskytuje právnu legitimitu

Napr. Ústava SR čl. 41 ods.1 definuje manželstvo ako jedinečný zväzok muža a ženy , sa môže opierať o ideologickú legitimitu ktorú jej poskytujú konzervatívne a kresťanské hodnoty, tradície a štruktúry. Naopak toto ustanovenie bude zo strany liberálnej ideológie považované z nelegitímne, lebo odporuje duchu rovnosti heterosexuálnymi a homosexuálnymi pármi.

Spoločensky významné ideológie .

* náboženské doktríny ( kresťanská, islamská, budhistická...)
* filozofické či politické koncepcie ( marxizmus, ateizmus, liberalizmus....)

**27.Procedurálna legitimita práva**

Ideová a procedurálna legitimita – dodáva presvedčovaciu silu z externých zdrojom. Ideová sa odvoláva na spoločenské ideologické formy. Procedurálna sa odvíja od politických procesov.

Ak je vplyv na adresátov právnych noriem pomerne nerozhodný , vytvárajú nestabilitu a neistotu.

Preto je potrebné ustanoviť nejaké neutrálne pravidlá , ktoré nám pomôžu určiť , ktoré z protichodných riešení má najväčší vplyv. Ak sú tieto pravidlá ustanovené férovo a rozumne, výsledok tohto procesu zvykne rešpektovať aj strana konfliktu, ktorej riešenie sa nepresadilo. V týchto prípadoch hovoríme o  **legitimite procedurálnej , lebo je formou presvedčovania o správnosti** (legitimite) práva , nie poukázanie na obsah , ale na spôsob jeho tvorby. Ide o **nájdenie konsenzuálneho riešenia, ktoré by bol akceptované aspoň väčšinu spoločnosti**

**Rozlišujeme 2 základné druhy procedurálne legitimity práva :**

* **demokratickú**
* **byrokratickú**

**Demokratická procedurálna legitimita -** vôľa ľudu pri tvorbe práva

* **priama forma –** uskutočňuje sa prostredníctvom petície, referenda pri ktorých sa priamo občania (adresáti právnych noriem) vyjadrujú k potrebe schválenia určitého právneho predpisu.
* **nepriama forma** – frekventovanejší spôsob

-pri nej občania (voliči) vyjadria v demokratických voľbách svoju vôľu, tým že vyberú svojich zástupcov, tí ich počas volebného obdobia reprezentujú v zastupiteľskom zbore ( parlamente, obecnom zastupiteľstve...)

**Byrokratická procedurálna legitimita**

- vychádza z toho, že najlepšie rozhodnutia s ohľadom na prijatie a modifikáciu právnych noriem urobia odborníci

- Normotvorba v špecifických oblastiach je zverená špecializovaným úradom ( napr. technické normy v oblasti stavebníctva vie určiť len odborník na stavebníctvo či statiku)

- toto rozhodnutie nie je demokratické , pretože nepriznáva rovnakú váhu hlasu rovnakému adresátovi právnych noriem, jeho legitimita sa opiera o expertnosť , objektivitu, a vecnú správnosť finálnych riešení.

**28. Vnútorná legitimita práva**

**Vnútorná legitimita**

* sa môže opierať o vnútorné psychologické nastavenie jednotlivca principiálne byť v súlade s právom ( je to bežným logickým nastavením „normálneho človeka“)
* Môže na adresáta pôsobiť presvedčujúco, ak je právo vnútorne konzistentné a vzájomne neodporujúce
* Ide o predstavu o práve ako racionálnom poriadku vecí, ktoré vytvoril človek a jeho um, ako najlepšie vedel
* Právo je zo svojej podstaty automaticky legitímne, pretože je platné – teda prijaté kompetentnou autoritou so zákonodarnou mocou. Ak je niečo ilegálne stáva sa nelegitímnym
* Právny pozitivizmus oddelil právo od okolitej spoločenskej reality, čím z neho vytvoril autonómny normatívny systém s vlastnými pravidlami a zákonitosťami.
* Legitimita (práva a moci) je to, o čom ľudia veria, že je správne

**29. Pojem a definícia demokracie**

**Demokracia :**

- V 19 stor. označovala demokracia taký politický režim, kde nevládne jednotlivec alebo skupina, ale kde vládnu mnohí, ktorí sú slobodní a sú si navzájom rovní

- z etymológie *démoktatiá*, je gréckeho pôvodu a je spojením slov *demos a kratein*  , možno vyvodiť význam – VLÁDA Ľudu

- Lincoln a Kleón – obidvaja hovoria , že to je vláda ľudu

Kto je ľud? Dnes pod pojmom ľud rozumieme v zásade všetkých dospelých členov politického spoločenstva, aj keď otázka veku nie je nemenná a niektoré štáty majú zníženú hranicu veku pod 18 rokov. Aktívne volebné právo je v demokratických štátoch limitované minimálnou vekovou hranicou.

**Podľa Lincolna má ľud vládnuť „ prostredníctvom ľudu“**

V minulosti boli prekážky na uskutočnenie priamej demokracie na úrovni územne rozsiahlych národných štátov a mnohomiliónovou populáciou, dnes sú tieto prekážky prekonateľné technickými prostriedkami

Zastupiteľská demokracia umožňuje spoločenskú deľbu práce a zdroj moci odbremeňuje od povinnosti venovať sa otázkam spoločenského života.

**Čo znemená vládnuť pre ľud?**

Na túto otázku dá každý inú odpoveď liberál, konzervatívec, socialista, komunista apod.

Za demokratické sa považujú aj režimy, ktoré majú málo spoločných znakov alebo skoro žiadne a v ktorých je správa vecí verejných uskutočňované úplne rozdielne

**Bernard Crick** uvádza , že definovať demokraciu nie je jednoduché, je to slovo , ktoré ma vo svete veci verejných najhmlistejší význam.

**So slovom demokracia sa spájajú tieto významy :**

* Systém , v ktorom vládnu chudobní a znevýhodnení
* Forma vlády, kde ľud priamo a neustále vládne sám bez toho aby na to potreboval profesionálnych politikov
* Systém sociálneho zabezpečenia a prerozdelenia, ktorého cieľom je zmenšiť sociálne nerovnosti
* Princíp rozhodovania v ktorom základom je princíp vlády väčšiny
* Systém vládnutia, ktorý záujmom ľudu slúži bez ohľadu na to, či sa zúčastňujú alebo nezúčastňujú na politickom živote

**30. Dejiny demokracie – osvietenci a americkí federalisti**

Po Veľkej francúzskej revolúcii

- sa presadila monarchia , ale demokracia sa dostala na vedľajšiu koľaj , ale bola stále prítomná v politickej filozofii

- liberalizmus pomaly preberal myšlienku demokratického politického systému. V počiatkoch sa liberalizmus s demokraciou nespájal

Preddemokratický liberalizmus – J. Locke, CH. Montesquieu

U Locka je štát chápaný ako nutné zlo. Aj keď uvažoval o akýchsi zástupcov občanov primárnym zdrojom legitimácie politickej moci a tiež konsenzu medzi vládnucimi a ovládanými bola spoločenská zmluva.

Charles Luis Montesquieu sa primárne zameriava na nepriateľa v podobe absolutistickej monarchie, dospel k určitému liberálnemu systému, ktorého hlavným rysom bolo dômyselné rozdelenie moci na zákonodarnú, výkonnú a súdnu. Nešlo mu o politickú rovnosť jednotlivých vrstiev spoločnosti, ale o obmedzenie suverenity politickej moci vo všeobecnosti.

Zaslúžil sa o rozvoj koncepcie právneho štátu

J. Locke, CH. Montesquieu a americký federalisti vytvárali systém amerických vládnych inštitúcii na základe obmedzenej a oddelenej moci, ale bez toho aby v tomto modeli venovali rovnako dôležité miesto demokracii

**31. Dejiny demokracie – Bentham, Millovci, Tecqueville**

Na preddemokratický liberalizmus nadviazali Jeremy Bentham a James Mill koncepciou tzv. protektívnej demokracie. Títo myslitelia radikálne odmietli ideu prirodzených práv ako východiska svojho poňatia štátu a spoločnosti. Spoliehali sa na moc a úlohu orgánov zastupiteľskej formy vlády pri riešení problémov ako uchrániť slobodu občanov pred potencionálne rozpínavým štátom. Ako riešenie ponúkli poňatie voľby politických zástupcov s demokraciou do podoby idey zastupiteľskej demokracie. Títo utilitaristi videli v systéme politickej reprezentácie optimálny spôsob harmonizácie záujmov v politickej oblasti za podmienky pravidelne sa konajúcich volieb, ktoré majú byť zárukou, reprezentanti budú dbať na záujmy svojich voličov a celej spoločnosti. Neboli zástancami všeobecného volebného práva.

S myšlienkou všeobecného volebného práva a k definitívnemu prepojeniu politického liberalizmu a zastupiteľskej demokracie prichádza až syn Jamesa Milla – John Stuart Mill. Predpokladal zavedenie občianskej výchovy na dosiahnutie určitej miery úrovne jedinca, tak aby mohol participovať na politickej moci. Bol názoru, zastupiteľská demokracia vedie občanov k zmyslu pre aktívne občianstvo a k zdokonaľovaniu ľudí.

Alexis de Tecqueville je v rade teoretikov demokracie ten, kto pozoruje vývoj demokracie v USA a vo Francúzsku. Opísal úspech demokracie v USA a zdôraznil, že demokracia znamená, že si ľud v podstate skutočne vládne sám a je zvrchovaný. Demokracia podľa neho môže fungovať v prostredí ľudskej rovnosti, pričom stotožňuje demokratické formy a inštitúcie občianskej samosprávy. Ako liberál sa obával nastolenia tyranie väčšiny v dôsledku preceňovania znaku demokracie v podobe vôle väčšiny.

Navrhoval zdravú konkurenciu politických strán. Na tomto filozofickom základe sa kreovala myšlienka presadiť demokraciu ako formu uskutočňovania moci v štáte. Na úrovni moderných štátov najmä v Európe sa presadila v prvej polovici 20.stor. demokracia zastupiteľská.

**32. Procedurálne teórie demokracie**

Procedurálne teórie demokracie- pri ich zrode v prvej polovici 20. storočia stál K Popper.

Procedurálne teórie demokracie:

* chápu politiku ako systém inštitúcii a pravidiel.
* Sú to teórie diskriptívne, teda neobsahujú ideál demokracie
* Znamenajú dôležitú zmenu v úvahách o demokracii
* Predstavujú dôležitý medzník vo vývoji teórii demokracie. Ide o teórie, ktoré predstavujú ideový základ súčasných demokracií, a tým poskytujú bázu pre ich udržateľnosť a ich životaschopnosť
* Predstavujú klasifikačné kritérium
* Medzníkom v tomto smere sú myšlienky Josepha Schumpetera, ktoré sú obsiahnuté v diele „Kapitalizmus, socializmu a demokracia“. Prišiel s myšlienkou tzv. „inej“ teórie demokracie Hlavná myšlienka je , že za demokratickú považuje takú vládu, kde o moc súťaží viac subjektov . Ak si môže ľud vybrať medzi viacerými politickými elitami sú uspokojené požiadavky demokratického systému

Carl Schmitta – odporca procedurálnej teórie demokracie

V klasickej teórii podľa Rousseaua ide iniciatíva zdola nahor a vláda vykonáva vôľu ľudu, ktorý je zvrchovaný

V Shumpeterovej koncepcii je to presne naopak. Iniciatíva ide zhora nadol a vodcovia majú veľkú autonómiu. Ľud si vyberie vodcov a tí následne presadzujú vlastné politické línie a ciele. Vtedy musí ľud uplatniť demokratické sebaovládanie – ľudovú sebakontrolu, ktorá je podľa Schumpetera nevyhnutnou podmienkou stabilného a fungujúceho politického systému. Schumpeterov pohľad sa sústreďuje na proces nie na hodnoty.

**33. Normatívne teórie demokracie**

- Normatívne teórie demokracie posudzujú politiku z morálneho hľadiska

- Slúžia ako zdroj na hľadanie zlepšení, inovácii a riešení problémov fungujúcich demokracií

- sú založené na hodnotovo chápaní demokracie, ich podstatou je ustanovenie hodnôt a ideálov, ku ktorým má demokracia smerovať

- medzi normatívne ideály demokracie môžeme zaradiť priamu demokracii, participatívnu demokraciu, liberálnu demokraciu, deliberatívnu demokraciu a iné . Predmetné normatívne ideály ustanovujú kritéria vzťahu, ku ktorým pomeriavame reálne fungujúce režimy, ktoré sa označujú ako demokratické.

Priama demokracia

* jedna z foriem uskutočňovania demokracie
* Predstavuje akýsi ideál o ktorý sa súčasné demokracie usilujú
* Predstavuje formu demokracie, ktorá do procesov prijímania politických rozhodnutí zahŕňa zdroj moci (ľud) priamo n
* nielen sprostredkovane (prostredníctvom svojich zástupcov)

Liberálna demokracia

* Predstavovala dlhodobo ideál moderných zastupiteľských demokracií
* Nie je spojená s liberalizmom v tom zmysle, že by bolo potrebné , aby účasť na moci v štáte mali politické strany, hnutia, ktoré sa hlásia k liberalizmu .
* Je
* demokracia založená na ochrane práv jednotlivcov, menšín, základných práv a slobôd, vláde práva a pod.
* Podstata spočíva v tom, že výkon politickej a štátnej moci je viazaný určitými pravidlami

a)ochrana slobody pred rozpínavou mocou štátu,

b) moc štátu musí byť limitovaná aj právami a slobodami menšiny, ale aj právami a slobodami jednotlivcov

c) slobodné priame voľby s rovnakým hlasovacím právom

Deliberálna demokracia

- model demokracie kde ide o alternatívny koncept ku klasického agregatívnemu chápaniu demokracie. Ide skôr o zladenie záujmov a postojov než o agregáciu

- rozhodnutia sú prijímané na základe diskusie, do ktorej vstupujú rovnocenné subjekty s vlastnými pohľadmi na diskutovaný problém

- cieľom je dosiahnuť konsenzus , nie je vylúčené ani hlasovanie

- každý hlas je vypočutý a je naň v rámci diskusie braný ohľad

**34. Teória polyarchie**

Procedurálne teórie demokracie – deskriptívne (opisujú existujúce procesy)

Normatívne teórie demokracie – preskriptívne (ustanovujú aká ma byť demokracia a aké hodnoty majú

byť rešpektované

**O prepojenie** týchto konceptov sa snaží vo svojom diele **R. DAHL** zavádza do diskusie nový termín **polyarchia.**

* Vzťah demokracie a polyarchie vysvetľuje ako vzťah ideálu a reality
* Demokracia je ideálnym systémom, ktorý je aproximatívnym cieľom
* Polyarchia - je inštitucionálne usporiadanie , akási nedokonalá aproximácia ideálu demokracie
  + - Má byť používaná len v prípadoch keď hovoríme o politických systémoch , ktoré sa ideálu demokracie viac približujú, ako sú od neho vzdialené
    - Je uskutočniteľná na rozdiel od demokracie
    - Či ide alebo nejde o polyarchiu Dahl odvodzuje od možnosti správania sa občanov pri voľbách, pred voľbami, po voľbách a medzi voľbami ( voľby kľúčový nástroj demokracie) Ide o tieto kritéria :

**PRI VOĽBÁCH :**

1. Každý člen volí
2. Pri sčítaní hlasov sa voľbe všetkých jedincov prikladá rovnaká váha
3. Víťaz je ten, kto získa najväčší počet hlasov

**PRED VOĽBAMI :**

1. Každý má možnosť vybrať alternatívu pri voľbe, ktorá sa mu zdá najlepšia
2. Všetci jedinci sú rovnako informovaní o alternatívach

**PO VOĽBÁCH :**

1. Alternatívy, ktoré získali najviac hlasov nastupujú na miesta alternatív, ktoré získali menej hlasov
2. Príkazy , ktoré vydávajú zvolení funkcionári sa plnia.
3. Rozhodnutia urobené medzi voľbami sa podriaďujú rozhodnutiam urobeným pri voľbách, alebo nové rozhodnutia urobené medzi voľbami sa spravujú predchádzajúcimi 7 podmienkami, ktoré sa realizujú za odlišných inštitucionálnych okolností, alebo platí oboje

**35. Demokratické rozhodovanie a jeho formy**

**Demokratické rozhodovanie :**

* **-** prijímanie rozhodnutí na základe súhlasu väčšiny ( väčšinový princíp je základom fungovania demokracie)

FORMY rozhodovania , ktoré sú prejavom demokracie:

1. Ak sa rozhodnutie prijíma – **relatívnou väčšinou -**  napr. parlamentné voľby do zastupiteľstva
2. Ak sa rozhodnutie prijíma – skutočnou väčšinou **absolútnou , alebo relatívnou väčšinou**
3. Ak sa rozhodnutie prijíma – **absolútnou väčšinou – nadpolovičnou** väčšinou všetkých hlasov
4. Ak sa rozhodnutie prijíma **relatívnou väčšinou** ide o väčšiu ako absolútnu väčšinu
5. V niektorých prípadoch je vyžadované tzv. **kvóta minimálneho počtu prítomných členov** s hlasovacím právom , ak kvórum nie je dosiahnuté nie je možné pristúpiť k hlasovaniu ( napr. Národná rada je uznášania schopná ak je prítomná nadpolovičná väčšina všetkých poslancov) , alebo

Sú výsledky neplatné (výsledky referenda sú relevantné – platné, len ak sa zúčastní nadpolovičná väčšina všetkých oprávnených voličov)

1. Medzi iné formy rozhodovania patrí aj **žreb –** ak 2 alebo viac kandidátov získa rovnaký počet hlasov o výsledku môže rozhodnúť žreb
2. Najdemokratickejšia forma demokracie – **konsenzus** - dosahuje sa veľmi ťažko a preto je skôr výnimkou ako pravidlom. ( napr. rozhodnutia prijaté tripartitou)

Existujú aj iné formy orgány v rámci ktorých rozhodnutia v mene štátu prijímajú jednotlivci alebo inštitúcie napr. samosudca, orgány verejnej moci – limitované demokratickými metódami.

**36. Demokracia a právny štát**

Otázka 29

* Demokracia je vláda ľudu , prostredníctvom ľudu a pre ľud.
* z etymológie *démoktatiá*, je gréckeho pôvodu a je spojením slov *demos a kratein*  , možno vyvodiť význam - VLÁDA Ľudu
* demokratický štát – právny štát ( vládne ľud prostredníctvom práva)
* SR je zvrchovaný, demokratický a právny štát - deklarované v ústave SR
* **Právny štát** je štát, ktorý je viazaný právom a kde právo stojí nad štátom

Koncepcie právneho štátu sa vyvíjali rozdielne **na území dnešnej Veľkej Británie** a **na európskom kontinente.**

2 koncepcie právneho štátu :

1. ***Britská*** *Rule of Law*

**podľa britského konštitucionalistu A.V. Diceyho je pre** *Rule of Law charakteristické :*

1. žiadny človek nemôže byť trestaný, alebo strpieť zásahy do svojej osobnej integrity alebo majetku pokým neporušil právne ustanovenia ale bolo to riadne potvrdené súdom
2. nikto nemôže byť postavený nad zákon (ani štát,)
3. ide o vládu práva a nie o vládu ľudí
4. ***Kontinentálna Rechtstaat alebo l´état de droit***

* Je postavená na viazanosti štátu právom ( zákonom)
* Z tejto koncepcie je z platného práva vopred známe čo je dovolené a čo je zakázané nie je daný priestor na svojvôľu štátnych orgánov
* Právny štát je v zmysle kontinentálnej koncepcie synonymum legality

**A Gerloch** zhrnul súčasné chápanie právneho štátu do 4 atribútov:

1. Štátna moc je viazaná právom a uplatňuje sa na základe práva a v jeho medziach
2. Štátna moc je rozdelená v horizontálnej aj vo vertikálnej rovine
3. Štátna moc rešpektuje základné ľudské práva a slobody
4. Štátna moc vytvára a realizuje demokratickým spôsobom a v demokratickom prostredí

**37. Občianska neposlušnosť – všeobecne**

Aktom občianskej neposlušnosti je nelegálny verejný protest, nenásilný vo svojej podstate

Znaky ktoré odlíšia občiansku neposlušnosť od iných foriem :

1. Spočíva v porušení zákona v spojení s týmto úmyslom
2. Má byť nenásilná
3. Má byť verejná a všeobecné oznámená
4. Má byť sprevádzaná ochotou prijať právne dôsledky
5. Zvyčajne sa vykonáva za účelom dosiahnutia zmien v zákone alebo politike
6. Má pôsobiť na všeobecný zmysel pre spravodlivosť
7. Pôsobí na zmysel pre spravodlivosť, ktorý je súčasťou najmä práva a spoločenských noriem

V súčasnosti môžeme nájsť občiansku neposlušnosť v 3 podobách

1. Tradičná
2. Moderná
3. Kybernetická

**38. Tradičná podoba občianskej neposlušnosti**

Verejné, nenásilné a uvedomelé, ale politicky protizákonné konanie, ktoré sa uskutočňuje so zámerom vyvolať nejakú zmenu zákonov, alebo vládnej politiky. Takýmto konaním sa niekto obracia na zmysel väčšiny spoločnosti pre spravodlivosť . Hlavný predstaviteľ sa stáva obeťou sankcií zo strany štátu, ktoré bez výhrad akceptuje.

Najvýznamnejší predstavitelia občianskej neposlušnosti:

Mahátma Gándi – India – čelnou postavou indického národného hnutia za nezávislosť, tvorcom metód nenásilného odporu proti koloniálnej vláde, propagátor rasovej a náboženskej rovnoprávnosti. Boli na ňom spáchané2 atentáty náboženských fanatikov, prvý bomba v záhrade jeho domu prežil, 3 rany z revolveru náboženského fanatika Gódsého ho smrteľne zranili

Nelson Mandela – prvý prezident čiernej pleti , prezident Juhoafrickej republiky a jedným z jej hlavných bojovníkov za slobodu a proti aparteidu. Označil USA za hrozbu svetového mieru a vyhlásil že prezident Bush chce uvrhnúť svet do holokaustu, 27 rokov strávil vo väzení

Henry David Thoreau – USA

Aung San Suu Kyi – Mjanmarsko , ktorí neváhali obetovať za svoje názory vlastný život , alebo slobodu

Sophia Schollová – mladá nemecká študentka vyjadrila nesúhlas s politikou nacionálneho socializmu v období najväčšieho rozmachu nacistického Nemecka. Bola jedinou členkou odbojovej skupiny Biela ruža. Svoje aktivity realizovala nenásilnou formou, pripravovala, tlačila a rozdávala nelegálne letáky. Školník Mníchovskej univerzity ju udal a zatlo ju Gestapo. Nasledovalo kruté 3 dňové vypočúvanie a vykonštruovaný súdny proces pred Súdnym dvorom. V deň pojednávania bola spolu s bratom a členom organizácie Biela ruža popravení gilotínou

**39. Moderná podoba občianskej neposlušnosti**

Znaky modernej občianskej neposlušnosti :

1. Iniciátormi sa stávajú **organizované skupiny**, a nie jednotlivci. Chýbajú tu veľké politické ( anti-politické) osobnosti a do popredia sa dostávajú masové skupiny ( Hippies, Greenpaece...)
2. **Násilie** voči materiálnym statkom je akceptované alebo sa dokonca vyžaduje ako súčasť prijatia nových členov. Násilie namierené proti aktivistom zvyšuje ich popularitu a zaručuje im dôležitý priestor v médiách. Násilie nesmie smerovať za žiadnych okolností proti zdraviu a životu osôb
3. Ciele sú zväčša **globálneho významu** ( protesty proti vojne, chudobe, znečisťovaniu živ. Prostredia, nelegálnemu obchodu so zbraňami, s drogami, a bielym mäsom).

**Lokálne ciele** sa dostávajú do úzadia ( odpor proti vláde, štátnemu režimu) a často sa realizujú pomocou štátnych príslušníkov, ktorí pomáhajú organizovať protesty, alebo sa na nich zúčastňujú

1. **Mediálne informačná kampaň s**a stala neoddeliteľnou súčasťou verejných aktivít spojených s modernou občianskou spoločnosťou. Média poskytujú informácie o priebehu udalostí a tak získavajú podporovateľov doma aj v zahraničí.
2. **Akceptácia trestu** za nelegálne aktivity už nie je jednoznačná. Niektorí aktivisti bez výhrad prijímajú uložené tresty, poukazujú na akceptáciu a informujú o nich média, čo vrhá zlé svetlo na sankčnú politiku štátu. Niektorí odmietajú tresty akceptovať ukrývajú sa, alebo opustia štát

**40. Kybernetická neposlušnosť**

- vyznačuje sa špecifickým internacionálnym (bezhraničným ) priestorom , v ktorom sa realizuje -**kyberpriestor**

Internetová forma občianskej neposlušnosti:

1. Hacktivizmus – haktivisti využívajú virtuálny priestor s cieľom získať záujem širokej verejnosti a upriamiť ho na nejakú politickú alebo inú spoločensky dôležitú kauzu či udalosť
2. Kyberterorizmus – predstavuje rovnakú aktivitu, prevedenú v rámci sveta informačných systémov

* Šírenie teroru a nenávisti, dosiahnutie finančného prospechu

**Špecifické znaky kybernetickej neposlušnosti:**

1. **Anonymita**

* aktivity v kyberpriestore smerovali k vytvoreniu nového druhu vykonávateľov občianskej neposlušnosti, sú to osoby skryté pod maskami, prezývkami či symbolmi

1. **Nelegálne aktivity**

* väčšina činnosti vykonávaných pod vlajkou kybernetickej neposlušnosti je nelegálna
* Kybernetické útoky dokážu spôsobiť obrovské majetkové ( finančné straty) a nemajetkové škody ( poškodenie dobrého mena osoby, inštitúcie, firmy)

1. **Široká škála záujmov**

* slúžia na dosiahnutie rôznorodých cieľov- politických, ekologických, ekonomických, korporátnych, pracovných , komunálnych....
* Ich Primárnym cieľom je riešiť globálne problémy sveta, ale poukazovať aj na tie lokálne

1. **Špecifická forma nenásilného konania**

* nenásilie je primárnym znakom tradičnej občianskej neposlušnosti
* Kybernetická forma násilia- medzi prostriedky využívané zaradujeme **: virtuálne sit-ins a blokády** (znemožnenie prístupu k internetovým stránkam a systémom určitých inštitúcii) , **e-mailové bomby** ( cieľom je znemožniť správne fungovanie emailom a to zahltením emailových schránok) **, hackovanie webových stránok a počítačov** (break-ins – účelom je meniť obsah zacielených webových stránok alebo presmerovať užívateľov na alternatívne stránky) , **počítačové vírusy a červy (** ich zámerom je spôsobiť závažné škody na zacielených počítačoch webových sídlach)

1. **Realizácia vo virtuálnom priestore**

* všetky aktivity kybernetickej neposlušnosti sa odohrávajú vo virtuálnom priestore, ktorý slúži ako médium prenosu ideového posolstva, ale poskytuje aj špecifické prostriedky boja

1. **Snaha vyhnúť sa sankcii za porušenie práva**

* pri kybernetickej neposlušnosti existuje očividná snaha subjektov sa vyhnúť sankciám. Ide to ruka v ruke s anonymitou, ktorá je pre kybernetický svet typická

Najznámejšia hacktivistická skupina súčasnosti – ANONYMUS

**41. Právo na odpor – podmienky realizácie**

* jedna z možnosti ochrany demokracie a princípov právneho štátu.
* právo na odpor deklaruje ÚSTAVA SR čl.32
* jedno zo základných prirodzených práv , ktoré sú v platnosti bez ohľadu na ich ústavné, zákonné zmluvné či iné písomné zakotvenie
* Právo na odpor môže slúžiť ako zámienka pre každý štátny prevrat alebo revolúciu. Otázne je či došlo k splneniu základných znakov, ktoré sú potrebné aby bolo legálne uplatnené právo na odpor.

**Podmienky realizácie práva na odpor**

Právo na odpor predstavuje silný nástroj občanov pre znovunastolenie princípov právneho štátu v demokratických právnych režimoch alebo získanie slobody v nedemokratických režimoch.

Aby nedochádzalo k zneužívaniu tohto ústavného inštitútu, je nutné presne vymedziť podmienky, pri splnení ktorých je možné k realizácii práva na odpor pristúpiť.

**Podmienky:**

1. adresátom sú občania alebo obyvatelia určitého územia- podľa ústavy SR prislúcha právo na odpor len

štátnym občanom SR. Môže ho uplatniť jednotlivec aj skupina občanov.

1. Nastupuje až subsidiárne – využíva sa len v krajných prípadoch. Realizuje sa až v prípade zlyhania všetkých legálnych (štrajky, petície, protesty) či nelegálnych prostriedkov ( občianska neposlušnosť)
2. Použitie násilia – a to ako prostriedku na dosiahnutie stanoveného cieľa Použité prostriedky by mali byť v rovnováhe s prostriedkami využívanými vládnucou stranou, hnutím, či jednotlivcom ( diktátor) Ak vláda používa násilie proti búriacim sa občanom , je im to potrebné oplatiť rovnako.
3. Legálna forma – písomné zakotvenie a garancia práva na odpor nájdeme len asi v 20% štátov sveta
4. Jasne definovaný cieľ - v tomto prípade je to obnova demokratického poriadku a opätovné zabezpečenie dodržiavania základných ľudských a občianskych práv, prípadne to môže byť aj prinavrátenie štátnej moci do rúk obyvateľov, ktorí žijú na kolonizovaných alebo okupovaných územiach.

**42. Výhrada vo svedomí pri vojenskej službe**

Výhradu vo svedomí môžeme nájsť v Ústave SR podľa čl. 25 ods.2 „ Nikoho nemožno nútiť , aby vykonával vojenskú službu, ak je v rozpore s jeho svedomím alebo náboženským vyznaním.

V SR branná povinnosť vyplýva občanom priamo z ústavy

Predmetný zákon nezahŕňa plošnú povinnosť výkonu vojenskej služby v čase bezpečnosti

Táto povinnosť nastupuje v čase vojny a vojnového stavu, a vzniká zo zákona osobám , ktoré sú občanmi SR, majú mužské pohlavie a trvalý pobyt na našom území

Odoprieť výkon mimoriadnej služby možno iba v čase bezpečnosti. Ak je registrovaný občan v rámci odvodu posúdený ako spôsobilý na výkon mimoriadnej služby a je odvedený, nemá už možnosť legálne sa jej výkonu vyhnúť.

S vojenskou službou sa spája aj ďalšia podoba výhrady vo vedomí - v prípade neuposlúchnutia rozkazu vydaného nadriadeným, ktorý je v rozpore so svedomím profesionálneho vojaka ( bombardovanie civilného obyvateľstva, v ktorých sa predpokladá nepriateľská aktivita, postihy voči civilnému obyvateľstvu, poprava zajatcov, útoky prostredníctvom na diaľku riadených dronov...)

**43. Výhrada vo svedomí v medicínskych povolaniach**

Výhradu vo svedomí má v zdravotníckych profesiách široký rámec.

V rámci zdravotnej starostlivosti lekári, zdravotné sestry, farmaceuti sa zapájajú do prejavov výhrady vo svedomí keď:

1. Odmietnu poskytnúť právne a profesionálne nadobudnuté schopnosti alebo služby, ktoré spadajú do pôsobnosti ich odbornej spôsobilosti
2. Odôvodňujú ich odmietnutie tvrdením, že ide o akt výhrady vo svedomí alebo práv svedomia

Právny poriadok Sr priamo alebo nepriamo upravuje výhradu svedomia viacerými právnymi predpismi rôznej právnej sily. Okrem toho je upravená aj medzinárodnými zmluvami.

Vnútroštátna úprava nepriamo v čl. 24 Ústavy SR , zákonom o zdravotnej starostlivosti Z576//200Z.z.,

Zákon 578/2004 Z.z. o poskytovateľoch zdravotnej starostlivosti (Etický kódex zdravotného pracovníka

Odmietnutie návrhu na uzavretie dohody o poskytnutí zdravotnej starostlivosti sa viaže len ma tie zdravotnícke úkony , ktoré **zákon taxatívne vymenúva – umelé prerušenie tehotenstva , sterilizácia, asistovaná reprodukcia** a súvisí s rozhodnutím zdravotníckeho pracovníka nevykonať výkon z osobného presvedčenia

**44. Právo a ekonómia – charakteristika ekonomického prístupu k právu, hranice a limity**

Právo a ekonómia - je spoločenský úzus, teda terminologický zvyk čerpajúci z historických súvislostí

Užitočnosť a zmysluplnosť využitia ekonómie pre účely práva - vyústilo do vydania učebnice ***„ Economic Analysis of Law“ ( Ekonomická analýza práva) –*** autor právnik ***Richard Posner .*** Táto učebnica bola komplexne , systematicky a hutne zhrnula tie najdôležitejšie dovtedy nadobudnuté poznatky a formulované teórie.

V americkom prostredí fenomén právo a ekonómia bolo možné považovať za jednu z 2 dominujúcich právnych teórii. Tou druhou vedúcou teóriou bol principializmus.

**Právo a teória je označenie pre interdisciplinárny analytický prístup k právu, ktorého ambíciou je na metodologickej úrovni využiť a adaptovať ekonomické teórie pre účely právnej vedy.**

**45. Homo iuridicus a homo economicus**

- jednotiacim znakom oboch koncepcií je mýtus, nie v klasickom ponímaní ale v modernom štáte.

**pri človeku právnom** - je to spoločensky akceptovaná a prijatá predstava o jednotlivcovi, ktorého správanie je podriadené právnym normám

**pri človeku ekonomickom** – je to spoločensky akceptovaná a prijatá predstava o racionálne uvažujúcom jednotlivcovi, ktorý je vedený egoistickými pohnútkami hľadá cestu k maximalizácii svojho úžitku , zisku čomu podriaďuje každodenné správanie

Obe koncepcie môžu reálne fungovať len na základe ich celoplošnej akceptácie - toho že v nej členovia spoločnosti doslova veria

Homo iuridicus a homo economicus

* sú udržateľnými a virtuálnymi koncepciami
* Sú teoretickými fikciami, s ktorými operuje už aj právna veda, alebo ekonómia
* Homo iuridicus je model človeka ktorý je mentálne spôsobilý fungovať v normálnom svete
* Koncepcia Homo iuridicus je však nedostačujúca pre ekonómiu, ktorá si vytvorila vlastný pracovný model - homo economicus ,
* Obe koncepcie slúžia na bližšie pochopenie a vysvetlenie ľudského právania v spoločnosti

**46. Normatívna a pozitívna ekonomická analýza práva**

Ekonomický prístup k právu môže prebiehať v 2 rovinách :

1. **Normatívna ekonomická analýza práva**

* Sa koncentruje na optimalizáciu procesu využívania obmedzených zdrojov a procesu výroby, ako aj na spôsoby rozdeľovania výnosov, ktoré na základe týchto procesov vznikajú
* Primárnou úlohou normatívnej ekonómie je navrhnúť pravidlá a inštitúcie, ktoré vedú k dosiahnutiu efektívneho použitia zdrojov
* Normatívna ekonómia sa zaoberá, tým aké by veci mali byť ( sollen) , navrhuje konkrétne právne mechanizmy

1. **Pozitívna ekonomická analýza práva**

* sa venuje analýze objektívneho aktuálneho stavu, teda toho , aké veci sú reálne (sein)
* pozitívna ekonómia sa v tomto zmysle prejavuje deskriptívnym prístupom, ktorý zahŕňa opis, rozbor, vysvetlenie a prípadnú prognózu ľudského správania a s ním súvisiacich (ekonomických) javov.
* Zameriava sa na rozbor aktuálne platných právnych pravidiel a skúma ich optikou ekonomických kategórii
* Zameriava sa na skúmanie vzťahu medzi správaním ľudí a platným objektívnym právom ( t.j. ako a prečo reagujú ľudia, na platné právne pravidlá) ako aj na prípadnú zmenu správania sa ľudí v prípade normatívnej zmeny ( napr. novelizácia zákona

Zlúčením týchto 2 ekonomických prístupov vzniká 3 vetva - **preskriptívna ekonómia**

**47. Praktický prínos ekonomického prístupu k právu**

Právo v pozícii regulátora ľudského správania sa snaží namodelovať pravidlá tak, aby právne normy obmedzovali spoločensky neakceptovateľné , neželané či škodlivé správanie a na druhej strane motivovali správanie, ktoré je z pohľadu spoločnosti výhodné a prináša úžitok

Právna veda využíva ekonómiu ako prostriedok na zisťovanie **Právotvorných skutočností –** využíva sa v procese tvorby práva a aj pri interpretácii práva.

Príkladom môže byť zavádzanie nových pravidiel, ktorých porušenie bude sankcionované peňažnou pokutou – predpokladá sa že ich dodržujú nielen z dôvodu ich normatívnej záväznosti ( efekt z toho že sú homo iuridicus), ale aj z dôvodu že je pre nich výhodnejšie pravidlo dodržiavať , ako porušiť a čeliť finančnej pokute (efekt z toho že sú homo economicus)

Príklad – **polemické pravidlo cestného zákona** – v zmysle ktorého sú vlastníci, správcovia a užívatelia nehnuteľnosti povinní odstraňovať závady v schodnosti chodníkov priľahlých nehnuteľností , ktorá sa nachádza v súvisle zastavanom území a hraničí s cestou, alebo miestnou komunikáciou, ak tieto závady vznikli znečistením, poľadovicou , snehom. – občanov to väčšinou obťažuje, za nesplnenie tejto povinnosti im môže byť udelená pokuta a sú zodpovedný za škodu v dôsledku napr. neodhrnutia snehu ak sa niekto šmykne a zlomí nohu , či rozbije telefón

Z ekonomického hľadiska dochádza v tomto prípade k ovplyvňovaniu správania ľudí, že sa s niektorými aktivitami spojí sankcia a inými nie.

V tomto prípade – pri neodpratanom snehu - finančná pokuta a náhrada škody

- pri odprataní snehu – vynaložený čas a energia

Právo by tieto faktory malo brať do úvahy a na základe nich optimalizovať finálny obsah právnej normy ( vhodne stanovenou pokutou), aby sa dosiahol normou zamýšľaný efekt ( čisté a bezpečné chodníky)

**48. Efektivita a Coaseho teoréma v ekonomickej analýze práva**

**Efektivita využitia zdrojov** – ak sú zdroje využívané spôsobom, ktorý maximalizuje uspokojenie ľudských potrieb,

- je jadrom teórie britského ekonóma a držiteľa Nobelovej ceny za ekonómiu Ronalda H. Coaseho, ktorú prezentoval v roku 1960 vo svojom článku „The Problem of Social Cost“ ( Problém sociálnych cien).

Témou článku bola analýza vzťahu transakčných nákladov a zmien vo vlastníckych právach a jej neskorším dôsledkom bolo vymedzenie teoretického modelu známeho ako **Coaseho teoréma**

**Coaseho teoréma –** základná analýza vychádza z predpokladu, že plnohodnotne informované subjekty by vo svete s nulovými transakčnými nákladmi dospeli vždy k rovnakému spoločensky efektívnemu využitiu vzácnych zdrojov, a to bez ohľadu nato , ktorému z týchto subjektov priznáva objektívne právo oprávnenie na nakladanie so vzácnymi zdrojmi

Príklad :

Správanie 2 subjektov - poľnohospodár – záujem pestovanie obilnín – zárobok cca 25000€

-Chovateľ dobytka – chov dobytka – zárobok cca 20000€

, ktorí vlastnia 2 susediace neohradené pozemky (príklad vzácnych zdrojov – pôda) , obaja sledujú vlastné záujmy. Keďže niesú pozemky ohradené , dobytok sa môže voľne pohybovať a často spása porast na poľnohosp. Pozemku, čím mu môže spôsobiť škodu

**Vnikla Externalita** – vonkajší účinok, náklad ktorého pôvodcom je iný subjekt než subjekt, ktorý tento efekt znáša, je to vlastne presun nákladov na iných

Právo na túto situáciu môže reagovať 2 spôsobmi:

* Buď ustanoví povinnosť chovateľovi dobytka zaplatiť poľnohospodárovi vzniknutú škodu
* Alebo takúto povinnosť neustanoví a umožní chovateľovi dobytka legálne používať susedov pozemok na účel pastvy dobytka

To zn. buď objektívne právo prizná oprávnenie na nakladanie s pozemkom (vzácnym zdrojom) jednému subjektu ( poľnohospodárovi), alebo druhému ( chovateľovi dobytka)

1 scenár – chovateľ zodpovedný za škodu . Exitujú tu 2 spôsoby **ako eliminovať externalitu**

* Chovateľ môže postaviť plot medzi pozemkami ( čím úplne zamedzí vzniku externality škôd)
* alebo plot nepostaví a uhradí poľnohospodárovi vzniknutú škodu.
* Konkrétna voľba bude závisieť od racionálnej úvahy (homoekonomicus), kt. bude zohľadňovať výhodnosť variantov – stavba plota by mohla stáť 15000€ a škoda cca 20000€ z pohľadu chovateľa je výhodnejšie **postaviť plot.**

2 scenár v ktorom objektívne právo priznáva chovateľovi, že sa môže jeho dobytok voľne pohybovať na neohradenom pozemku poľnohospodára , predpokladá aktivitu zo strany poľnohospodára ktorému vznikla škoda

Voľba poľnohospodára – postaviť plot 15000€ a zachrániť zisk 10000€

-Nepostaví plot , dobytok mu spôsobí škodu 20000€, čím mu zníži zisk na 5000€

Racionálna voľba – **postaviť plot**

V oboch prípadoch bol výsledok rovnaký (odstránenie externality) a to bez ohľadu ako boli nastavené pravidlá

Coaseho teoréma je len teoretickým ekonomickým modelom (zjednodušením pre ideálny svet bez transakčných nákladov, ktorý umožňuje skúmať správanie jednotlivých subjektov v daných situáciách a vymedziť efektívnu úlohu práva v týchto modeloch

**49. Globalizácia ako jedna z výziev pre právo, vlny globalizácie**

Hlavným spúšťačom globalizácie práva sa stali udalosti, ktoré sa odohrali v priebehu celého 20. stor. – celosvetové aj lokálne vojnové konflikty, rozpad koloniálnej sústavy, technologický pokrok, zhoršovaniu životného prostredia, a ďalšie faktory s globálnym dopadom.

Vytvorili sa medzinárodné organizácie

- na celosvetovej úrovni – OSN 1945, Svetová obchodná organizácie - 1995

- Na lokálnej úrovni – Liga arabských štátov 1945 , EÚ 1993

- ratifikácia mnohých významných dokumentov na globálnej úrovni - Všeobecná deklarácia ľudských práv , Medzinárodný pakt o občianskych a politických právach.

Na lokálnej úrovni – Dohovor o ochrane ľudských práv a základných slobôd

Vytvorenie týchto dokumentov prispelo k stabilizácii politických, ekonomických a ekologických pomerov

Procesy , medzinárodne organizácie a dokumenty prispeli k naštartovaniu procesu - súčasnej podoby globalizácie.

**Gὄran Therborn** navrhol hypotézu o historických vlnách a vymedzuje 6 vĺn globalizácie :

1. Prvá vlna - šírenie veľkých svetových náboženstiev a  vznik transkontinentálnych civilizácii ( kultúrna vlna civilizácie
2. Druhá vlna – súvisela s koloniálnou expanziou Európanov do celého sveta od 16.stor.
3. Tretia vlna – bola naviazaná na vojny európskych veľmocí v Európe aj v priestore koloniálnych teritórií na iných kontinentoch
4. Štvrtá vlna – odštartovala počas vrcholu európskeho imperializmu v 19. storočí , keď sa zdokonalila doprava, výrazne a jej vzrástol medzinárodný obchod a došlo k veľkej migrácií ľudí
5. Piata vlna - súvisela so začiatkom 2. svetovej vojny, keď vznikla potreba nových nadnárodných prístupov k riešeniu objavujúcich sa nadnárodných ( Globálnych) problémov
6. Šiesta vlna - je prebiehajúci proces a jej hlavnými znakmi – rastúca migrácia , - pohyb kapitálu a osôb,

- reorganizácia ekonomického života, - priestorová rozptýlenosť produktívnych činností, - nové média informačných teórii

**50. Globalizácia v práve – pojmové vymedzenie**

Globalizácia – proces v ktorom, ľudia, informácie, obchod, investície , demokracia a trhová ekonomika stále častejšie prekračujú hranice medzi jednotlivými štátmi. Vďaka tejto medzinárodnej tendencii nás hranice zakreslené na mapách stále menej obmedzujú. Tento proces sa bytostne dotýka aj práva a má veľký vplyv pri jeho transformácii.

Podľa M. Večeřu „ globalizáciu možno charakterizovať ako univerzálny nadnárodný resp, - celosvetový integračný proces, s kladnými a zápornými účinkami. V súvislosti s ním dochádza ku konfrontácii globálneho a lokálneho , keď tendencia k lokalizácii ako reakcia na globalizmus posilňuje i vzťahy k regionalizácii, ktorá nadobúda politické právne formy“

Právo je neoddeliteľnou súčasťou globalizačného procesu. Globalizácia zasahuje do medzištátnych procesov v oblasti politiky, kultúry, ekonomiky, práva.

Fyzické územie sa stáva čoraz menej dôležité pri definovaní národnej identity, lojality a kultúry.

Kľúčové trendy všeobecne spojované s globalizáciou :

- zosilnený pohyb zdrojov , myšlienok, a ľudí cez hranice, vzorce sociálnej organizácie a moci, v ktorých sa takéto pohyby odohrávajú

- hlbšia vzájomná závislosť medzi rôznymi časťami sveta, týka sa regiónov, miest, oblastí, ale rovnako národných spoločenstiev

- rastúce vedomie sveta ako jedného miesta „globálneho vedomia“

**51. Prejavy globalizácie v práve.**

**1. POLITICKÉ**

- oslabovanie pozície národného štátu – súvisí s rastúcim tlakom na zjednocovanie jednotlivých štátov sveta do nadnárodných celkov, na ktoré sú delegované konkrétne právomoci (EÚ)

- rýchlejšia výmena informácií zdieľanie politických skúseností v celosvetovom meradle. Štáty aplikujú politické a ekonomické modely, ktoré sa osvedčili vo vyspelých štátoch

- Zbližovanie politickej agendy aj politických programov- politické pakty vznikajú na základe podobných politických cieľov (sociálne politika, podpora migrantov) alebo za účelom riešenia globálnych a lokálnych problémov

- spolupráca v bezpečnostnej otázke – boj proti medzinárodnému terorizmu medzinárodným zločineckým skupinám, ktoré obchodujú so zbraňami, drogami, ,bielym mäsom

**2. EKONOMICKÉ**

- etapovité uvoľňovanie prekážok medzinárodného obchodu , ekonomická výmena medzi štátmi, kde sa obchoduje s hmotnými statkami aj službami (poradenstvo, bankovníctvo)

- meniaca s distribúcia svetového bohatstva – na globálnych trhoch sa presadzujú noví hráči (Čína , India) a klasické ekonomické veľmoci (Veľká Británia, Holandsko, Španielsko) začínajú strácať svoje pôvodné postavenie

- bezlimitný celosvetový presun peňazí , kapitálu došlo k prepojeniu akciových trhov, priame zahraničné investícia sa realizujú bez väčších prekážok

**3. EKOLOGICKÉ**

- rast ľudskej populácie spojený s nedostatkom zdrojov na obživu

- znečisťovanie životného prostredia a zhoršovanie stav ovzdušia

- radikálne premena životného priestoru – deforestácia (odlesňovanie) – dezertifikácia)postupné rozširovanie púští) – nepredvídateľné zmeny počasia a klímy ( otepľovanie planéty, živelné katastrofy) -rast hladiny morí a ďalšie ekonomické problémy

- postupné vyhubenie rastlinných a živočíšnych druhov z dôvodov ekonomických (rozširovanie pestovateľskej pôdy, politických (presuny obyvateľov, rozširovanie výstavby) , vojenských (skúšky zbraní hromadného ničenia)

**52. Kyberpriestor a globalizácia práva**

**Kyberpriestor** - možno považovať za virtuálnu realitu bez konca a začiatku. Táto virtuálna realita je úplne závislá od materiálnej podstaty, tzn technologických zariadení, ktoré sa nachádzajú vo virtuálnom svete. Kyberpriestor môžeme definovať ako priestor kybernetických aktivít, alebo ako priestor vytvorený informačnými a komunikačnými technológiami, ktorý vytvára virtuálny svet – priestor ako paralelu k priestoru reálnemu. Je to svet ktorý kopíruje svet reálny, no založený na vlastných špecifických pravidlách.

* vyznačuje sa neobmedzenou mierou slobody
* je zneužívaný na manipuláciu s verejnou mienkou
* je možno kopírovať a realizovať spoločenské a občianske aktivity ( kúpna zmluva, dražba...)
* internetová mena Bitcoin
* podvody – falošné stránky , získavanie hesiel a vybielenie účtov

V kyberpriestore sa vykonávajú aj aktivity , ktoré nie sú v súlade s právom. Je zložité nájsť páchateľa a sankcionovať.

**Globalizácia a právo**

Globalizácia je neustále prebiehajúci proces, ktorý je podľa väčšiny autorov považovaný za nezvratný.

Jeho nezvratnosť sa spája s týmito dôvodmi:

1. Geografická expanzia a rastúca hustota medzinárodného obchodu, globálne prepojenie finančného trhu a rast moci nadnárodných koncernov
2. Informačná a technologická revolúcia
3. Univerzálne presadzované nároky na ľudské práva
4. Obrazové toky globálneho kultúrneho priemyslu
5. Postinernacionálna, polycentrická medzinárodná politika – popri vládach exitujú nadnárodní aktéri (koncerny, nevládne organizácie, OSN)
6. Otázky globálnej chudoby
7. Globálne ničenie životného prostredia
8. Transkultúrne konflikty doma

**Globalizácia v oblasti práva sa najčastejšie spája s koncepciou ochrany základných ľudských práv a slobôd. Ostáva skôr na úrovni deklarácii než skutočného zavádzania do praxe. Skupina týchto globálnych noriem sa neustále rozrastá najmä v oblasti autorského práva , boja s terorizmom, spoločnej obrannej politiky , pri ochrane kultúrneho dedičstva. Problém nastáva pri pokusoch o realizáciu najmä pri exekúcii pri porušovaní globálnych noriem – ich vynútenie je väčšinou nerealizovateľné**

**53. Globalizácie a jej vzťah k právu**

Právna závislosť - v práve sa vplyv globalizačných faktorov presadzuje najmä vo vzťahu lokálneho verzus globálne.

Právo musí v prvom rade reagovať na vzniknuté problémy a riešiť ich prostredníctvom právnych prostriedkov ( uzatváranie medzinárodných zmlúv, vytváranie nadnárodných spoločenstiev, ....)

Vzájomné prepojenie globalizácie a práva sa neustále mení a vyvíja. Právo pri riešení globálnych problémov zlyháva, alebo je neefektívne – problémy migračná a utečenecká kríza, kyberterorizmus, obchod so zbraňami sa riešia neefektívne a spomalene.

Teóriu pozostávajúcu zo 4 modelov vzájomného vzťahu práva a globalizácie predložili HALLIDAY a OSINSKY:

1. Prvý model – **SVETOVÁ POLITIKA** – myšlienka tzv. globálneho rozširovania prameňov práva a právnej praxe
2. Druhý model – **GLOBÁLNA SYSTÉMOVA ANALÝZA** – jeho podstatou je myšlienka hegemónnych štátov ak subjektov, ktoré bránia rozvoju globálnych noriem, a to presadzovaním vlastnej politiky, práva a záujmov. (napr. vnucovanie amerických zákonov a politiky po celom svete)
3. Tretí model – **POST KOLONIÁLNA GLOBALIZÁCIA** - sa týka ekonomickej nerovnováhy medzi vyspelými a menej pokrokovými štátmi (štáty tretieho sveta). Zákony vnímané ako systematické a neutrálne pre štáty severnej pologule , ktoré ich presadzujú v štátoch na južnej pologuli sa pre tieto štáty javia ako roztrieštené a despotické
4. Štvrtý model - **PRÁVO A ROZVOJ** – spočíva vo vnucovaní právnych reforiem rozvojovým krajinám. Spojené s prísľubom humanitárnej pomoci

**54. Vzťah štátu a práva a pluralizmus ako zásah do tohto vzťahu**

Marxistické učenie hlásalo , že štát a právo sú navzájom nevyhnutne prepojené, a nemôže existovať jeden bez druhého.

Pre histricko- právnu školu a jej predstaviteľa Savignyho platilo, štát nevytvára právo ale právo vytvára štát. Právo pre neho existuje aj bez štátu, a vytvára ho samotná ľudská spoločnosť.

Recentní nemeckí predstavitelia diskurzívnej a systémovej teórie práva ( J. Habermas, N Luhmann) konštatujú tzv. autopoiesis práva, teda že právo predstavuje autopoietický , sebareferenčný, sám na seba odkazujúci systém.

Za právo by sme mali uznať akýkoľvek systém , ktorý sa sám pokladá za právo. Popri sebe môže fungovať paralelne viacero právnych systémov – vzniká tzv. právny pluralizmus

Po buržoáznych revolúciách 19.stor. vytvorený systém právneho monizmu , ako výrazu suverénnej štátnej moci , ako jediného zdroja práva. Od konca 20. stor. sa začína drobiť. Právo po začiatku 21. stor. prechádza premenami formy, obsahu, povahy národných právnych systémov ,veľkých právnych systémov a globálnej svetovej právnej kultúry

Právny pluralizmus – koncept, ktorý uznáva existenciu a platnosť viacerých právnych, prípadne širšie poňatých „normatívnych“ systémov, existujúcich paralelne popri štátom tvorenom a vymáhanom (štátnom ) právnom systéme.

**55. Definícia a druhy právneho pluralizmu**

**1. Právnický právny pluralizmus**

- v prípade bývalých kolónii v Afrike – popri sebe existuje štátom tvorené právo a viaceré systémy obyčajového práva, ktoré uznáva aj samotný štát.

- v prípade Sierra Leone kde až 85percnet obyvateľstva spadá pod jurisdikciu obyčajového práva

**2. Empirický právny pluralizmus**

- subjekt práv sa spravuje viacerými normatívnymi systémami, ktoré sám vníma ako právne záväzné ( uznáva islamské právo šaria a zároveň aj právo Veľkej Británie v ktorej subjekt práva pracuje a žije)

**3. Multicentrizmus práva** (napr. popri sebe pôsobiacom práve EÚ a práve tvorenom zákonodarným orgánom v SR)

**4. Kváziprávne systémy**

- (napr. islamského práva v západnej Európe)

**5. Silný a slabý koncept právneho pluralizmu**

- Silný - predpokladá súbežnú existenciu a pôsobenie viacerých právnych poriadkov vo vlastnom zmysle napr. v prípade vzťahu medzi národným vnútroštátnym právom , právom EÚ a medzinárodným právom

- Slabý koncept - znamená, že pri právnom systéme existuje viacero normatívnych systémov, ktoré sú efektívne a rešpektované , ale nie sú právnymi systémami vo vlastnom zmysle slova – napr. islamské, kánonické právo, športové pravidlá...

**56. Právny pluralizmus a jeho historickí predchodcovia**

Právni predstavitelia súčasného konceptu tzv. právneho pluralizmu ( Marc galanter, Sally Falk Moore, Peter Fitzpatrick, Roger Gunter Teubner, Boaventura de Sousa Santos , Sally Engle Merry a Masaji Chiba) pripodobňujú právny pluralizmus k historickým pluralitným normatívnym systémom spred 18. storočia.

Tvrdia, že aktuálne prítomný právny pluralizmus už raz v európskych dejinách existoval – že má predobraz v podobe pred moderného európskeho právneho pluralizmu, kedy vo feudálnej spoločnosti každá spoločenská vrstva a každé mesto a každá obec disponovali vlastnou normotvornou právomocou **s vlastným právnym poriadkom**. Toto tvrdenie právni historici relativizujú, že nešlo v stredoveku o právo v dnešnom zmysle, lebo nebol vynucovaný štátom ale iba rozhodcami. (právo bolo tvorené bez vplyvu a podielu štátu.

Od 12.storočia nastupuje modernejšia idea právnej vedy a práva ako objektívneho normatívneho systému ( *lex, ius, Recht)* - šlo najmä o vplyv a vzory kánonického práva, ktoré bolo *stricto sensu „ štátom vytvoreným právom´´ (*hoci teoreticky v jeho pozadí stál pápežský štát a vplyv rímskoprávneho ius commune , ktoré tiež bolo v prvom rade tvorené a formulované iba právnymi vedcami a vyučované na stredovekých univerzitách ako primárne teoretická disciplína.)

Počnúc 16. stor.

* obdobie absolutizmu -postupný zrod skutočnej normotvorby a skutočného štátom tvoreného práva
* Kánonické právo a univerzitné rímske právo vytvorili modernú ideu práva , kde bola najvyššia normatívna autorita panovník

16. až 18 stor. absolutistický panovník a štát sa snažili prevziať nástroje kontroly ( Normy cirkví, obcí, cechov, miest a iných komunít) a premeniť ich na právo v podobe systému tvoreného a garantovaného panovníkom Vzdelaní právnici, tým že sa stali úradníkmi absolutistického štátu pomohli svoje moderné právne názory vteľovať do panovníkom vydávaných zákonov

V súlade s Halpériovou teóriou o úlohe právnikov pri tvorbe právneho systému sa právo čoskoro stalo z učenej a neštátnej idey záväznou a štátom vynútiteľnou reguláciou ovplyvňujúcou každodenný chod štátu a životy obyvateľov.

Až absolutistický štát a panovník s pomocou učených právnikov vytvorili ideu ktorú sme zdedili dodnes – vo forme štátom tvorenej a vynucovanej normotvorby.

Od 19.storočia normatívny systém tvorený štátom , alebo národom a ľudom - v duchu postupujúcej demokracie Všetky ostatné normatívne systémy (morálka, náboženstvo, etika a móda) sa stali mimoprávnymi, neprávnymi.

Myšlienka práva tvoreného inými normotvorcami než štátom úplne zanikla v 20.stor.

Taliansky teoretik 30. rokov 20storočia Santi Romanko predchodca ,modernej myšlienky pluralizmu hlásal myšlienku , že právo je primárne spoločenskou normou správania a každá spoločenská inštitúcia si tvorí vlastné právo.

V roku 1933 nemecký právnik Hans Grossmann- Doerth použil slovné spojenie autonómne tvorené právo ako synonymum pre všeobecné obchodné podmienky.

Nemecký právny teoretik Helmut Coing uznával , že popri štátom tvorenom práve existuje aj cirkevné a medzinárodné právo ako „ mimoštátne právo“

Súčasný nemecký právny historik Miloš Vec používa vo svojich dielach synonymické označenie *autonómne právo , súkromné zákonodarstvo* ako označenie neštátnych normatívnych systémov

Aj Nils Ipsen používa spojenie súkromné normatívne systémy alebo autonómne právne poriadky radí sem *lex mercatoria* (medzinárodné obchodné normy) , *lex informatica* či *lex digitalis* ( normy upravujúce kyber priestor) alebo *lex sportiva* (systém športových noriem

**57. Normatívny pluralizmus – praktický príklad regulácie kyberpriestoru**

Veľká časť vzťahov ostáva upravovaná iba zmluvnými podmienkami poskytovateľov služieb, ktorí sa vyhýbajú štátnej regulácii alebo iba normami tzv. NETIKETY. Štáty sa pod dojmom zlých skúseností a zneužívania dôvery užívateľov snažia občanov chrániť a používanie internetu , ako vzťahy vznikajúce v kyberpriestore podriadiť štátnej kontrole a riadiť právnymi normami.

Prijímajú sa medzinárodné dohovory, nariadenia a smernice EÚ , aj vnútroštátne zákony, ktoré riešia otázky príslušnosti súdov v prípade sporov, ktoré vznikajú v kyberpriestore.

Príkladom je NETIKETA alebo akceptovanie zmluvných podmienok poskytovateľov online služieb.

Blokovanie internetových stránok , ktoré napríklad nabádajú na samovraždu, ponúkajú detskú pornografiu, propagácia extrémizmu

**58. Normatívny pluralizmus – praktický príklad regulácie športu**

Stanovy športových organizácii nespĺňajú znaky uznávanej definície práva ako súboru právnych noriem v štátom ustanovenej alebo uznanej forme vynútiteľných štátom. Teoretická úvaha o právnej povahe interných noriem športového hnutia sa komplikuje ich členením na medzinárodné, európske a národné. Zásadne ale platí , že prevažuje názor , ktorý pokladá všetky interné športové normy za mimoprávne resp. kváziprávne bez ohľadu na to či ide o interné normy, ktorých vydanie zákon 440/2015 Z.z. o športe ( či iný zákon alebo všeob. záväzný právny predpis regulujúci šport) výslovne prikazuje alebo nie.

V prípade športových interných noriem \*(\*pravidlá hry, disciplinárne konanie, prestupy hráčov..) nejde o formálne pramene práva ani o právne predpisy, ale napriek tomu ide o predpisy s právnym významom. A to najmä pre rozhodovanie sporov – napr. za účelom rozhodnutia sporu o výške odstupného pri prestupoch hráčov a pod. Spory na základe týchto prestupov môžu riešiť aj všeobecné súdy, športové hnutie sa snaží tejto možnosti vyhnúť a trvá na riešení sporov pred svojimi internými orgánmi ( disciplinárna komisia, arbitrážna komisia, rozhodcovský súd, komora pre riešenie sporov....)

**59. Normatívny pluralizmus – praktický príklad technických noriem**

Súhrn neštátnych štandardov spolu s právnymi predpismi vyžadujúcimi priamo súlad s konkrétnymi sektorovými štandardmi alebo všeobecne požadujúcimi dodržiavať “ uznávané pravidlá hospodárstva a techniky “položil základ pre normatívny systém technických noriem súčasnosti

Pre právnu povahu technických noriem – vo všeobecnosti platí, že technické normy nemožno radiť medzi právne normy. Technické normy majú za svoj cieľ primárne zabezpečiť štátny záujem n a dodržiavaní štandardov akosti výrobkov, na ochrane zdravia a života, bezpečnosti práce a technických zariadení, ochrane majetku a životného prostredia

Dodnes platná a účinná úprava technických noriem na Slovensku Zákon 264/1999 Z.z o technických požiadavkách na výrobky a o posudzovaní zhody. Tento zákon rozlišuje medzi technickými normami ( nezáväznými) a technickými predpismi (záväznými)

**§ 4 Zákona Technický predpis** – všeob. záväzný predpis, ktorý obsahuje technické požiadavky na výrobky, ktorých dodržiavanie je povinné pri uvádzaní výrobku na trh , pri jeho používaní, alebo ktorý zakazuje alebo obmedzuje výrobu, predaj alebo používanie výrobku.

**§ 5 zákona Technická norma** – obsahuje pravidlá, usmernenia, charakteristiky alebo výsledky činnosti, ktoré sú zamerané na dosiahnutie najvhodnejšieho usporiadania v danej oblasti a pri všeobecnom a opakovanom použití. Sama o sebe nie je právne záväzná

Napr. V oblasti hospodárstva vznikali rôzne priemyselné a technické štandardy - farieb potravín, betónu.

Na faktickej úrovni - rozloženie kláves typu QWERTY na písacích strojoch zavedená firmou Remington

**Subjekty v súkromnoprávnych záväzkových zmluvných vzťahoch s odkazom na technické normy si môžu dohodnúť akosť, spôsob zhotovenia alebo parametre tovaru ( výrobky, či služby)**

**Technická norma – forma medzinárodnej normy, európskej normy, slovenskej techn. normy, zahraničnej normy**

**60. Právny partikularizmus, pluralizmus, monizmus a unifikácia práva**

**Právny pluralizmus** - Poznáme ho v podmienkach afrických štátoch, podmienkach EÚ, kde popri sebe **pôsobia právo EÚ a vnútroštátne právo**, niektoré podoby právneho pluralizmu boli známe v Európe v prvej polovici 20.stor. – v súvislosti s rozpadom veľmocí ako bolo aj Rakúsko – Uhorska . Jeho nástupnícke štáty – Československo, Poľsko, Rumunsko, Juhoslávia a i. boli poznačené tým že vznikli na území , ktoré pôvodne spadali pod rôzne štáty a právne poriadky, ktorých dedičstvo si priniesli so sebou do novovytvorených nástupníckych štátov. Napr. Československá republika z roku 1918 na svojom území aplikovala na západe českých krajín nemecké právo, na území väčšiny českých krajín bývalé rakúske právo a na území Slovenska a Podkarpatskej Rusi bývalé uhorské právo. Nešlo pritom o pluralizmus v takom zmysle, že by sa priamo na 1 území alebo na 1 právny vzťah aplikovali naraz všetky 3 právne poriadky.

Išlo o podobu právneho pluralizmu – teritoriálny **partikuralizmus práva –** označovaný ako právny **trializmus** či neskôr **dualizmus.** Cieľom bolo tento partikularizmus **unifikovať** (zjednotiť) a vytvoriť namiesto právneho pluralizmu (trializmu, dualizmu) **právny monizmus- jednotný právny poriadok**, pre celé územie štátu. Cieľom bolo v prvej polovici 20.stor silný národný štát s vlastným **monistickým právnym poriadkom** odlišným od mimoprávnych ( neštátnych)

**Partikularizmus (**dualizmus) práva bol v Československu až do roku 1950 (v tom roku s a podarilo dosiahnuť monizmus. O unifikácii ( zjednotení )práva sa hovorí dodnes – v súvislosti s harmonizáciou práva v rámci EÚ , aby bolo právne postavenie občanov členských štátov čo najpodobnejšie.

**PRÁVNY PLURALIZMUS zoradenie od najširšieho po najužší zmysel:**

1. **systém viacerých právnych poriadkov** platiacich popri sebe naraz **na 1 území pre tie isté subjekty a vzťahy** ( africké obyčajové právo popri modernom práve , právo EÚ popri slovenskom práve
2. **systém viacerých kváziprávnych a právnych poriadkov** platiacich popri sebe naraz **na jednom území pre tie isté subjekty a vzťahy** ( vnútroštátne právo zároveň právo šaria neoficiálne aplikované v niektorých štvrtiach veľkomiest)
3. **systém viacerých právnych poriadkov** platiacich popri sebe v**jednom štáte, ale v jeho rôznych územných častiach alebo pre rôzne subjekty a vzťahy (ako napr. územný partikularizmus,** dualizmus v prípade Československa od roku 1950) a v najmenej častom význame ako
4. **systém viacerých právnych poriadkov** platiacich popri sebe v rôznych **štátoch** sveta (t.j. realita neexistencie jediného svetového právneho poriadku)

**UNIFIKÁCIA PRÁVA** v najširšom zmysle ju chápeme ako proces formovania práva, v ktorom sa hlavne prostriedkami legislatívy (ale aj exekutívy a justície) maximálne zbližujú, alebo úplne zjednocujú rôzne právne normy ( alebo ich výklad) , upravujúce tie isté druhy vzťahov.

**Unifikáciu Delíme na :**

1. zjednotenie právnych poriadkov platiacich popri sebe na jednom území pre tie isté subjekty a vzťahy ( právo EÚ sa transponuje do textu slovenských zákonov)
2. zjednotenie viacerých kváziprávnych a právnych poriadkov platiacich popri sebe na jednom území pre tie isté subjekty a vzťahy ( napr. ak by štát prevzal niektoré normy práva šaría do svojho vnútroštátneho poriadku)
3. zjednotenie právnych poriadkov platiacich popri sebe v jednom štáte, ale v jeho rôznych územných častiach alebo pre rôzne subjekty a vzťahy ( napr. ako v Československu v roku 1950)
4. zjednotenie ( obsahu ) právnych poriadkov platiacich popri sebe v rôznych štátoch ( harmonizácia práva medzi štátmi EÚ)

**Monizmom práva** - rozumieme stav, ktorý je výsledkom zjednocovania ( unifikácia práca ) a ktorý je protikladom právneho (normatívneho) pluralizmu- v zásade teda znamená jednotu právneho (normatívneho ) poriadku, či už j jednom štáte, alebo na medzinárodnej úrovni

**61. Účel práva a účel v práve**

**R.v.Jhering** – známy nemecký právnik - odmietol klásť dôraz na samotné pojmy a miesto toho sa obrátil na „život práva“. Jeho základná téza „ **Stvoriteľom celého práva je účel**“ – každá právna veta či normy vznikla kvôli nejakého účelu.

**Pojem účel** – označuje hlavný cieľ alebo zmysel kvôli čomu sa niečo podnikne alebo robí.

**Účel práva :**

* plní účel zabezpečenia mieru, ale to neznamená že v spoločnosti prestane existovať násilie
* právo zabezpečuje poriadok stabilitu vzťahov medzi členmi spoločnosti , tým že upravuje určité spoločenské vzťahy a vytvára predvídateľný základ pre rozvoj vzťahov jednotlivcov
* označuje hlavný cieľ alebo zmysel kvôli čomu sa niečo podnikne alebo robí pri posudzovaní účelu práva musíme zohľadňovať aj subjekt, ktorý a otázkou účelu zaoberá
* Najčastejším spomínaným **účelom práva** spoločnosti je **mier.** Podľa R.v.Jhering účelom práva je mier ale prostriedkom na jeho dosiahnutie je boj.
* Na zabezpečenie mieru v spoločnosti používa právo systém zákazov, príkazov a dovolení
* Podľa názoru P. Holländera - pre zákonodarcu je účel motívom a dôvodom prijatia určitej právnej normy

- Pre sociológa je účel právnej normy cieľom a výsledkom poznávania napr. v súvislosti s efektívnosťou právnej regulácie

- pre sudcu má byť účel normatívnym momentom spoluurčujúcim interpretáciu práva, ktorá hrá rozhodujúcu úlohu pri objasňovaní zmyslu práva

**Podľa G. Radbrucha** treba rozlišovať účel práva a rôzne účely v práve.

**Základnú štruktúru účelov v práve tvoria 3 prvky :**

* **Všeobecné blaho** ( sa dá rozumieť ochrana záujmov celku, ktorý je súhrnom rôznych jednotlivcov, ale predstavuje aj výzvu pre jednotlivca pretože jeho záujem môže byť obetovaný v prospech celku)
* **Spravodlivosť** (predstavuje tradičnú výzvu pre právnu teóriu a neexistuje preň jednotná definícia)
* **Právna istota**

**62. Základné funkcie práva, funkcie práva v postmoderne**

**Základné funkcie práva :**

1. **Regulačná**

* vytvára komplex pravidiel , prostredníctvom ktorých určité vzťahy potláča a iné právne inštitucionalizuje
* Upevňuje a stabilizuje spoločenské vzťahy ( občanom a inštitúciám sa ukladajú povinnosti a práva v rámci ktorých slobodne pôsobia podľa vlastného uváženia)
* Realizuje sa prostredníctvom systému zákazov, príkazov a dovolení

1. **Direktívna funkcia,**

* prostredníctvom nej zákon určuje, aké má byť správanie ľudí
* vykonáva sa pomocou záväzných noriem ( ustanovuje plniť si vojenskú povinnosť, platiť dane, dodržiavať pracovnú disciplínu, plniť povinnosti vyplývajúce zo zmluvy)

1. **Protektívna (ochranná) funkcia**

- vytvára z práva systém sociálnej ochrany

- ochranná funkcia je realizovaná použitím špeciálnych ochranných noriem aj regulačných noriem v ochrannom režime

1. **Hodnotiaca funkcia** – umožňuje právu vystupovať ako kritérium legitímnosti alebo nelegitímnosti rozhodnutí a konaní. Ak osoba koná zákonne, štát a spoločnosť by sa nemali domáhať nápravy . v dôsledku toho zákon udeľuje svojmu majiteľovi slobodu konania ako právny základ rozhodnutí a chráni osobu pre nepriaznivými sociálnymi dôsledkami jej rozhodnutia

**Špecifické funkcie práva :**

1. prostriedok zabezpečenia poriadku a stability
2. prostriedok na neutralizáciu konfliktov
3. prostriedok na zabezpečenie ochrany dôležitých hodnôt
4. integračná funkcia
5. účinný nástroj socializácie
6. prostriedok racionalizácie spoločenských vzťahov a procesov
7. funkcia sociálnej kontroly
8. prostriedok aktívneho formovania spoločnosti

**63. Zmeny hodnôt a chápanie práva po roku 1989 – sekularizácia, individualizácia, pluralizácia**

Po prevratných politických zmenách z roku 1989 sa zmenilo miesto práva v regulácii spoločenských vzťahov. Vláda práva sa stala hybným motívom pri metódach štátnej moci.

Právo v teórii zaujalo pozíciu ideologicky nestranného regulátora, prudko vzrástli j požiadavky na jeho regulatívnu funkciu. S možnosťou voľby ľudského správania vznikla potreba pre pediktívne pôsobenie práva. Podľa marxistickej teórie bola možnosť regulácie práv jednotlivca príliš obmedzená materiálnymi podmienkami, spoločesko-ekonomickou bázou , priestor pre právo sa značne zužoval. Ideologické zmeny z roku 1989 a nasledujúcich rokov zasiahli výrazne do chápania účelu a funkcií právnej regulácie. Výsledkom preceňovania schopnosti práva upravovať spoločenské vzťahy bolo, že po oku 1989 sa začala zdôrazňovať regulatívna funkcia v spoločnosti. Súčasná tvorba zákonov sa nevie vymaniť z extrémnych pozícii vytvorených po spoločenských zmenách zo začiatku 90 rokov.

Rok 1989 sa prejavil v politických systémoch krajín strednej a východnej Európy a znamenal zásadný prelom v právnom poriadku. Vznik občianskej spoločnosti a právneho štátu.

Zmenu hodnôt a životných postojov môžeme pozorovať napr.

* na meniacej sa hodnote rodiny, klesajúcom počte manželstiev a rastúcom počte rozvodov.
* Zmena hodnôt aj vo vzdelávaní, kde sa presadzuje pluralita
* Zmena postavenia ženy v spoločnosti
* Všeobecná tendencia jednotlivcov, usilujúcich sa o sebarealizáciu, ktorá vedie k zmenám pohľadu na úlohu kolektívu

Je ťažké definovať súbor spoločenských hodnôt uznávaných širokými spoločenskými vrstvami.

Medzi najdôležitejšie tendencie po roku 1989 :

* Sekularizácia
* Individulizácia
* Pluralizácia
* Globalizácia
* Medializácia
* Ekonomizácia

**Sekularizácia –** sekularizáciu ovplyvnil politický vývoj, napr. sovietskej ideológie či dezilúzia istých skupín obyvateľstva z náboženstva po svetových vojnách :

* vytláčanie náboženského vplyvu z ľudskej činnosti, najmä oddeľovanie cirkví od verejného života
* nahradenie náboženských funkcií svetskými inštitúciami, najmä oddeľovanie cirkví od štátnych štruktúr a inštitúcií
* nahradenie náboženských názorov ateistickými názormi
* modernizácia náboženstva v tom zmysle, že prechádza z inštitucionálnej roviny do individuálnej roviny

**Individuallizácia**

* je oslobodenie sa od závislosti od druhých, od skupinovej podpory. ,  je to proces uvedomovania si svojej vlastnej jedinečnosti.
* Tradičné štruktúry sa rozpadávajú a transformujú
* Voči tradičným veľkým inštitúciám vystupujú do popredia nové životné postoje, , životné štýly a očakávania. Tie vedú k rastúcim konfliktom s princípom spoločenského *status quo*
* Súkromná a verejná morálka strácajú svoju regulačná schopnosť, je pozitívne právo nútené sa podrobnejšie zaoberať sa otázkami hodnotového rebríčka.

**Pluralizácia**

Pluralizácia a inividualizácia boli späté s nárastom slobody v spoločnosti . Stratili sa tradičné orientačné istoty. Je možné pozorovať nové hodnoty sa neprijímajú všeobecne a vnútornú diferenciáciu európskej kultúry. Spoločné piliere a hodnoty sa v celom európskom regióne oslabujú súčasne sa hodnoty na úrovni indivídua, regiónov, spoločenstiev diferencujú.

**64. Zmeny hodnôt a chápanie práva po roku 1989 – globalizácia, ekonomizácia , medializácia**

Otázka č. 63

**Globalizácia** - je proces, v rámci ktorého sa rýchlo rozširujú určité sociálne praktiky bez ohľadu na hranice štátu, vznikajú nadnárodné inštitúcie a strácajú sa doterajšie kultúrne vzorce.

V rámci globalizácie – rozvoj európskej kultúry dvoma protichodnými , aj keď doplňujúcimi smermi – **približovanie a vzďaľovanie**, **globalizáciu a diferenciáciu.**

Diferenciácia v rámci globalizácie spôsobuje, že rozpory medzi kultúrami rastú. Globalizácia urýchľuje tiež technologickú a civilizačnú modernizáciu Európy, ktorej významným impulzom je medializácia.

**Ekonomizácia ( otázka 44)**

* Je globálny jav
* V SR sa ekonomizácia spoločnosti prejavuje aj nárastom zákonov pripravovaných ekonomickými ministerstvami

**Medializácia**

* Ovplyvňuje všetky oblasti spoločenského života
* zverejňovanie, poskytnutie publicity v masovokomunikačných prostriedkoch (tv., rozhlas ,Internet, tlač...)
* prostriedok ovplyvňovania verejnej mienky, možnosť nových foriem vzdelávania,
* medializácia tém môže vplývať na tvorbu právno- politickej vôle. Koncentrácia médii implikuje riziko prepojenia ekonomickej a politickej moci
* dôležitým prvkom vytvárania pluralitnej demokratickej spoločnosti je pluralita médii

**65. Dynamika a labilita, stabilita a rigidita práva**

**Dynamika a labilita**

**Dynamika právnych zmien** je jednou z charakteristík súčasného právneho poriadku – je to množstvo a rýchlosť. ( napr. od prijatia Trestného poriadku č. 300/2005 Z.z. k 1.1.2018 bol novelizovaný 37x) – takáto situácia sa zvykne nazývať „*Legislatívna lavína“* alebo „*legislatívna smršť*“ alebo vzhľadom na výsledok a vplyv na právo *„****labilita práva****“*

Rýchlosť a početnosť právnych zmien prestavujú výzvu*“ iura novit curi – súd pozná právo“*

**Stabilita a rigidita práva :**

Párovou kategóriou dynamiky práva je **stabilita práva**, ktorá sa považuje za záruku právnej istoty, ako aj za predpoklad princípov „*neznalosť zákona neospravedlňuje*“ a *„súd pozná právo „*

Ako je nežiadúca príliš prudká dynamika práva, rovnako je v skutočnosti nežiadúcou aj **absolútna stabilita** tzv. **rigidita práva.** Nemennosť práva by znamenala neschopnosť práva reagovať na zmeny v spoločnosti a viedla by potupne k nespravodlivému a v konečnom dôsledku až k úplnej odtrhnutosti práva od skutočného života. Právny poriadok sa preto musí neustále prispôsobovať spoločenským zmenám, meniť sa a vyvíjať sa.

**66. Elasticita (flexibilita) práva a jej nástroje – všeobecne**

**Elasticita práva** - vlastnosť právneho poriadku vďaka ktorej sa statické právo prispôsobuje dynamickým zmenám spoločnosti.

Nástrojov elasticity - flexibility práva ako vhodné vhodného kompromisu medzi stabilitou a dynamikou práva , umožňujúc plynulý vývoj práva je viacero :

* 1. Stabilita ústavy ako predpisu najvyššej právnej sily, popri dynamike zmien predpisov nižšej právnej sily
  2. Všeobecné ( neutrálne) formulovanie právnych predpisov (vrátane ústav) , ktoré tak nie sú naviazané na súčasný stav spoločnosti tam, kde to nie je nevyhnutné
  3. Súdna interpretácia práva, ktorá môže svojim výkladom zabezpečiť aplikovateľnosť právnych predpisov na novšie, pôvodne nepredvídané skutočnosti
  4. Využívanie tzv. právnych princípov, ktoré môžu svoje vyjadrenie nachádzať buď priamo v texte právnych prepisov, alebo môžu byť formulované právnou vedou a právnou praxou
  5. Primeraná novelizácia a prijímanie nových právnych prepisov ako nástroj plynulého (kontinuálneho) právneho vývoja.

**67. Právna istota a právna neistota**

Cieľom právnej stability, resp. kompromisnej právnej elasticity, flexibility práva je zabezpečiť naplnenie ideálu **právnej istoty , t.j. rozumnej miery predvídateľnosti práva vrátane predvídateľnosti rozhodnutí orgánov aplikácii (súdov, správnych orgánov)**

Prvky právnej istoty***- orientačná istota*** certitudo) vo vzťahu k právnym predpisom

- sociologická , ***realizačná istota*** (securitas) vo vzťahu ku skutočnej aplikácii a realizácii práva v praxi

**Právna istota**

- pripúšťajú sa zmeny práva v rovine právnych predpisov aj v rovine aplikácie a súdnej interpretácie práva

- odmietajú sa iba nevypočítateľné , nepredvídateľné zmeny a prílišná neprehľadnosť a lability právneho poriadku

Nadmerná produkcia právnych prepisov, ich nadmerný objem a komplikovaný obsah a nevypočítateľné a nepredvídateľné zmeny, naopak spôsobujú a zvyšujú stav **právnej neistoty**

**68. Neokonštitucionalizmus ako nástroj elasticity (flexibility) práva**

**Neokonštitucionalizmus** - formulovanie konceptu materiálneho jadra ústavy prejavom prístupu k ústavným poriadkom.

**Neo-konštitucionalizmus sa pripisujú 3 hlavné znaky**:

1. idea materiálnych jadier, ktoré ústavy rigidnejšími, pričom dozor nad ich rešpektovaním sa zveruje kontrole ústavnými súdmi alebo inými obdobnými mechanizmami
2. spájanie morálky s právom v podobe ústavou vyjadrených hodnôt, ktoré majú výslovne morálny, ale zároveň aj právny obsah a význam.
3. Zmena úloh právnikov, osobitne právnych vedcov, vedúca k tomu, aby sa právo snažili realizovať, aplikovať a meniť iba v duchu hodnôt vyjadrených v ústave.

**69. Teleologické a neutrálne právne normy ako nástroj elasticity (flexibility) práva**

Nástrojom znižovania potreby zmien právnych predpisov môže byť aj zvýšená miera využívania tzv. **teologických, účelových predpisov,** ako predpisov, ktoré namiesto konkrétneho postupu ustanovujú iba želený cieľ právnej úpravy, pričom postup jeho dosiahnutia nechávajú na príslušných adresátov práva, pri rešpektovaní hodnôt ústavnosti a zákonnosti.

Takýto charakter majú najmä predpisy EÚ – smernice EÚ. Ustanovené ciele EÚ následne členské štáty EÚ realizujú svojimi vlastnými vnútroštátnymi predpismi, voliac čo najvhodnejší spôsob ich dosiahnutia.

Nie vždy postačuje teologické ustanovenie cieľov – právna, v takom prípade môže plniť úlohu stabilizácie práva tzv. **neutralita formulácie právnych predpisov**. Jej podstatou je formulovanie právnych predpisov, ktoré čo čo možno najviac odhliada od špecifík dobových technologických a iných materiálnych podmienok života spoločnosti, za účelom predísť rýchlemu zastarávaniu týchto predpisov.

Technologická neutralita práva sa dosahuje napr. tým , že právo by vo svojich formuláciách nemalo hovoriť o listinnej , ale zásadne o písomnej forme právnych úkonov ( čo zahŕňa aj elektronickú komunikáciu a tiež pri pojednávaní o technologických témach ako sú napr. Regulácia e-governmentu sa právo – text predpisu vyhne fixácii konkrétnych technologických postupov dostupných v čase tvorby predpisu, pri ktorých môže byť predpoklad rýchleho zastarávania.

Príkladom môže byť právna úprava elektronického podpisu . , pre bežného adresáta môže byť abstraktnou a neuchopiteľnou a preto je potrebný rozumný kompromis a primeranosť pomeru medzi špecifickosťou ( konkrétnosťou a abstraktnosťou právnej úpravy.

**70. Interpretácia práva ako nástroj elasticity (flexibility) práva**

Efektívnym prostriedkom ako zabezpečiť plynulé reagovanie práva na zmeny spoločenskej situácie bez nutnosti novelizácie právnych predpisov je osobitne nástroj interpretácie práva na to určeným orgánom aplikácie práva (súdom, správnym orgánom) . \*Existuje viacero interpretačných postupov a to aj vo vzťahu s aktualizovaniu právnej úpravy.

- recentný teleologický výklad (interpretáciu )práva - aktualizačný prístup k právu , netrvajúci na dobových zamýšľaných cieľoch zákonodarcu – používajú slovenské súdy ale aj sudcovia najvyššieho súdu USA, keď vykladajú americkú ústavu z roku 1787. Oproti nim iný sudcovia hlásajú tézu originalizmu- ústavu treba vykladať v takom zmysle ako ju písali autori.

Preto sa americkí sudcovia Najvyššieho súdu delia na - textualistov - pridržajúcich sa iba textu predpisu

- intencionaliistov - skúmajúci účel zákona

V SR prevažuje prístup recentnej (aktualizujúcej ) objektívnej teleologickej interpretácie účelu zákona.

V záujme predísť **interpretačnému pluralizmu** určitá zásady interpretácie môžu aspoň pre niektoré právne odvetvia normovať jednotlivé právne predpisy či zákonníky – napr. základné princípy Civilného sporového poriadku

Súd môže právo interpretovať protichodne proti textu zákona (contra legem) – môže v praxi nastať vo výnimočných situáciách ak má súd za to že odstraňuje tzv. hodnotovú (axiologickú) medzeru v zákone , a teda ak má za to že text zákona by viedol k zjavne nespravodlivému rozhodnutiu.

**71. Právne princípy ako nástroj elasticity (flexibility) práva**

Elasticita právneho poriadku- sú právne princípy ako explicitne (výslovne či implicitne ( aj bez opory v texte právnych predpisov) vyjadrené vedúce hodnoty a myšlienky právneho poriadku a to hlavne **princípy vnútornej organizácia (výstavby) právneho systému.**

Tie slúžia ako podklad a :

* Nástroj súdnej interpretácie práva
* Nástroj právnej argumentácie
* Ako vedúce prvky v procese tvorby práva

Právni teoretici vidia záruku a nástroj právnej istoty a možnosti jednoznačného správneho rozhodnutia každého právneho problému a sporu.

R. Dworkin je zástancom tzv. teórie jedného správneho riešenia, kde je možné sa dopracovať k jedinej správnej odpovedi.

R. Gustini – myšlienku jediného správneho riešenia popiera

**72. Recepcia práva a jej druhy**

**Recepcia práva** - vytvorenie právneho poriadku novovzniknutého štátu – prevzatím práva dovtedajšieho štátu.

Rozlišuje viac druhov recepcie:

**A/ Podľa predmetu recepcie :**

1. **recepcia právneho poriadku (objektívne práva)**

napr. v slovenských dejinách v čl. 144 ods.1 ústavného zákona 143/1968 Zb. o československej federácii „*Právne účinky úkonov, ktoré v konaní nastali pred účinnosťou tohto zákona, zostávajú zachované“*

1. **recepcia právnych vzťahov, právnych skutočností a ich účinkov** (recepcia subjektívneho práva ako prejav princípu zachovania subjektívnych práv) ,

napr. v intertemporálnych ustanoveniach Občianskeho súdneho poriadku z roku 1963 ( zákon 99/1963 Zb.) sa nachádzala formulácia v § 355 „*Právne účinky úkonov, ktoré v konaní nastali pre účinnosťou tohto zákona, zostávajú zachované“*

**B/ Podľa časopriestorového vzťahu k recipovanému objektívnemu alebo subjektívnemu právu :**

1. **recepcia bezprostredne časovo alebo priestorovo neprechádzajúceho práva –** pri preberaní niektorých právnych inštitútov zahraničného objektívneho práva, tzv. právnych transplantátov (legal transplants)
2. **recepcia bezprostredne časovo alebo priestorovo predchádzajúceho práva,** napr. pri vzniku nového nástupníckeho štátu ako pri vzniku Slovenskej republiky a Českej republiky 1. januára 1993

**C/ Podľa techniky recepcie :**

1. **Výslovná koncepcie ,** napr. v zákone č. 11/1918 Zb. z. a n. v čl. 2 „ *Všetky doterajšie krajinské a ríšske zákony a nariadenia zostávajú zatiaľ v platnosti „*
2. **Konkludentná** recepcia ten istý zákon č. 11/2018 z a n. výslovne neuviedol bývalé uhorské obyčajové právo ako predmet recepcie pre územie Slovenska. Napriek tomu však súdna prax na Slovensku po roku 1918 judikovala podľa dovtedajšieho obyčajového práva.

**D/Podľa rozsahu koncepcie :**

1. **Úplná ( bezvýhradná ) recepcia** napr. v zákone 11/2018 Zb.-z. a n. v čl. 2 „Všetky doterajšie krajinské a ríšske zákony a nariadenia zostávajú zatiaľ v platnosti“
2. **Čiastočná recepcia (s výhradou) –** obmedzená tzv. derogačnou klauzulou, môže byť aj obmedzená s tzv. **transformačnou klauzulou**

**73. Kontinuita a diskontinuita práva**

Recepcia môže byť nástrojom Právnej kontinuity ( neprerušenosti práva) pokiaľ ide o recepciu bezprostredne časovo a priestorovo predchádzajúceho práva.

**Kontinuita** vyjadruje vzťah neprerušenosti vo vývoji práva ( celého právneho poriadku či jeho zložiek) .

Opakom kontinuity je **právna diskontinuita** t.j **prerušenie plynulého vývoja práva.**

**Právnu kontinuitu delíme :**

1. **Formálna (** formy a formulácie práva t.j. kontinuita konkrétneho právneho predpisu)
2. **Materiáln**a ( obsahu predpisov, konkrétnych právnych inštitútov)
3. **Kontinuita objektívneho alebo subjektívneho práva**

**Právna kontinuita :**

1. **kontinuita právneho poriadku –** právny poriadok zostáva právnym poriadkom konkrétneho štátneho útvaru , napr. dnešnej SR
2. **kontinuita právneho predpisu – príkladom je kontinuita bývalého uhorského obchodného zákonníka z roku 1875, kt. platil na území Slovenska až od roku 1950**
3. **kontinuita inštitútov objektívneho práva,** t.j. právo dlhodobo používa tie isté pojmy a inštitúty, aj keď ich obsah môže byť v novom predpise upravený odlišne
4. **kontinuita subjektívneho práva – ako výraz zachovania subjektívnych práv – napr. osobné vlastníctvo podľa obč. zákonníka z roku 1950 a 1964 malo rovnaký obsah a účinky v rovine subj. práv**

Opakom a popretím právnej kontinuity je **právna diskontinuita v 4 nasledujúcich obdobách :**

1. **Pri diskontinuite právneho** poriadku vzniká nový právny poriadok , resp. ruší sa deroguje zaniká právny poriadok – napr. zákonom č. 11/1918 Zb. z a.n. prestal platiť pre územie Československa rakúsky a uhorský právny poriadok a vznikol nový československý právny poriadok
2. **Diskontinuita právneho predpisu** - sa realizuje

- **rekodifikáciou (** nový kódex nahradí predchádzajúci kódex toho istého právneho odvetvia) -- - ---- **renováciou** právneho predpisu (iného ako kódex, resp. zákonník) novým právnym predpisom s obsahom podobným predchádzajúcemu predpisu (napr. nový zákon o soc. Poistení nahradí predchádzajúci)

**- derogáciou** - t.j. rušením časti predpisu

- **abrogáciou** - rušením celého právneho predpisu

**- obrogáciou** – zrušením nahradením novým predpisom s opačným obsahom

1. **Diskontinuita inštitútov objektívneho práva** - realizuje najmä novelizáciou (zmenou) právneho predpisu spojenou s derogáciou, abrogáciou, lebo obrogáciou dovtedajších inštitútov objektívneho práva
2. **Diskontinuita subjektívneho práva** – zánik dovtedajších subjektívnych práv, čo môže predstavovať súčasť výnimočnej retroaktivity práva ako prejav porušenia princípu zachovania subjektívnych práv

**74. Právo a logika – pravidlá jazyka a pravidlá logiky**

Ak sa 2 sporia o to kto má pravdu také to spory sa môžu rozhodnúť rôznym spôsobom. Za čias divokého západu sa riešili zbraňami, kto bol rýchlejší a presnejší strelec vyhral súboj, spor. Okrem silových riešení, ktoré sa používajú dodnes používajú sa aj rôzne spôsoby vyhrážania, psychického vydierania, účelové dezinformácie a manipulácie, úskoky a podrazy.

Od čias filozofie sa hľadal taký spôsob presvedčovania iných, ktorý by bol čo najbezbolestnejší a čo najohľaduplnejší k pravde. Prišlo sa na logiku a pravidlá logickej argumentácie

Pravidlá a jeho aplikácia na súdoch , v rozhodovaní štátnych a verejných orgánov –boli od svojho vzniku priestorom manipulatívnych , účelových argumentov ale aj logicky správnych argumentov, ktorý rešpektujú pravdu, dobro a spravodlivosť.

Právnik sa bez myšlienkových postupov nezaobíde. Aby myšlienkové postupy boli účinné a rešpektovali dobro a spravodlivosť, musia sa riadiť určitými pravidlami.

Tieto postupy a zachytenie ich priebehu sa dejú v jazyku – či už v jeho písomnej, alebo ústnej podobe, musia rešpektovať **pravidlá jazyka.** Právnik používa ako hlavný nástroj prirodzený jazyk, ktorý je obohatený hlavne o odborné právne výrazy a niekedy používa aj odborné slová iných právnych disciplín.

Právny text patrí k výlučne informatívnym textom – môžeme ho zaradiť do administratívno – technického žánru, kde sa takmer vôbec nevyskytujú emocionálne zafarbené slová, metafory a podobné jazykové prostriedky.

Druhým typom pravidiel, ktorými sa majú riadiť myšlienkové postupy právnika , aby boli správne sú **pravidlá logiky** – pravidlá správneho logického usudzovania. Logika je vednou disciplínou, ktorá skúma, za akých okolností úsudok plne rešpektuje pravdu - za akých okolností je úsudok správny.

Príklad

*Ak je niečo kov, tak je dobrý vodič elektrického prúdu.*

*Zlato je kov*

*Teda zlato je dobrý vodič elektrického prúdu.*

1. Predpoklad je pravdou , ktorú objavili fyzici
2. Predpoklad je poznatok z chémie. Záver je pravdivý, stačí ak vieme logicky uvažovať
3. Ak vieme logicky určiť stavbu a štruktúru predpokladov a z nej vydolovať novú pravdu

**75. Právo a logika – logická štruktúra propozícií**

V obchodnom zákonníku je najmenej 111 výskytov jazykových výrazov **vyplýva, nevyplýva** a od nich odvodných tvarov najmenej 57. Tento počet dosvedčuje , aby právnici rozumeli pojmu vyplýva t.j. aby rozumeli logike a vedeli odlíšiť **správne deduktívne úsudky od nesprávnych.** Rozhodnutia súdovmajú byť logicky zdôvodnené , majú sa opierať o predpoklady – o ustanovenia právnych noriem a o tvrdenia vyjadrujúce empiricky dokázané skutkové podstaty činov a relevantných faktov.

**Logická štruktúra pozícii** - rôzne vety môžu vyjadrovať rôzne významy, ktoré však môžu mať rovnakú logickú štruktúru. Určenie logickej štruktúry či logickej formy vety je úloha logickej analýzy. Verbálne podobné vety majú zvyčajne rovnakú logickú štruktúru.

Napr. kniha str. 212

**76. Právo a logika – výroková logika**

Výrokom je taká oznamovacia veta o ktorej má zmysel skúmať či je pravdivá alebo nepravdivá.

Časť logiky sa zaoberá výrokovými spojkami a na nich založenom vyplývaní, sa nazýva **výroková logika.**

Výrokovými spojkami sú najmä priraďovacie vetné spojky – **a, alebo, buď- alebo, inak, ani-ani ,** a niektoré podraďovacie vetné spojky, ktoré sú však použité na priraďovanie, t.j. spájanie viet, ktoré z hľadiska dôležitosti významu rovnocenné ak-tak**,** vtedy-keď, pokiaľ, len vtedy, keď, iba ak, aj keď.

Klasická výroková logika sa riadi najmä dvoma princípmi:

1. **Princíp dvojhodnotovosti** – výrok (propozícia) je pravdivý alebo nepravdivý – tretiu pravdivostnú hodnotu pre výroky nepripúšťa – *tertium non datur*
2. **Princíp skladobnosti (funkcionality) –**pravdivostná hodnota zloženého výroku (propozície) je jednoznačne určená pravdivostnými hodnotami jeho zložiek – jednoduchých výrokov (prpozícií) a povahou spojenia týchto zložiek, t.j. logickou povahou výrokovej (propozičnej) spojky.

**Pravdivostná hodnota zloženého výroku závisí od 2 faktorov :**

1. **logického faktora –** z akých zložiek a akým spôsobom je význam výroku poskladaný
2. **mimologického faktora –** od toho aký je stav sveta či stav vecí, ktorých sa týka výrok

**Výrokové spojky -** ak chceme adekvátne opísať nejakú udalosť či skutok, poprípade ich vysvetliť tak nestačí povedať za sebou postupnosť jednoduchých výrokov. Použijeme výrokové spojky – vetné operátory

**Konjunkcia** - ak chceme vyjadriť že nastali 2 fakty, môžeme to urobiť pomocou konjunkcie, kde použijeme konjunktor

*Napr. Prší a fúka vietor –* takýto výrok je pravdivý práve vtedy, keď oba podvýroky sú pravdivé

**Negácia** - keď namietame voči tvrdeniu niekoho – na to slúži negácia a použijeme negátor. Napr. *Najdlhšia rieka je Níl*

*Najdlhšia rieka nie je Níl*

**Alternatíva** - Ak chceme povedať že z 2 viet práve 1 je pravdivá

**Disjunkcia** - Ak chceme povedať , že z 2 viet je aspoň 1 pravdivá, ale nevieme ktorá to je zaručene a ani nevieme či nie obe

**Implikácia - dostatočná versus nutná podmienka** - to že je nejaký fakt dostatočnou podmienkou pre iný fakt, môžeme vyjadriť pravdivým podmienkovým súvetím, ktoré najčastejšie vytvárame spojenia **ak-tak**

**77. Deduktívne usadzovanie a sylogizmus v práve**

Kniha str. 218

**78. Logická sématika a právo – jazyk ako systém kódovania**

Jazyk je nástroj na dorozumievanie sa a môžeme sa naň pozerať ako určitý systém kódov

Na jednej strane na druhej stane

**jazyk**

Slová (znaky) významy

Kkodovanie

Kódovanie

Aby sme sa dokázali jazykom dorozumieť, musí byť v kódovaní určitý poriadok a kódovanie musí splňať určité kritéria. Výrazy jazyka musia kódovať významy takým spôsobom , aby boli tieto kódy naučiteľné, zapamätateľné pre priemerného používateľ daného jazyka. Ideálne keby 1 výraz kodoval1 význam

**Jedno slovo – viac významov – hononymá**

Zámok ---------------druh stavby

-----------------mechanizmus na zamykanie kľúčom

Viaceré slová – jeden význam – synonymá

Alpínka-------------------- rastlina prirodzene rastúca v horách a vo vyšších polohách alebo pestovaná

Skalnička------------------------v alpínke (skalke)

Viaceré slová – viac významov – skrížené kódy

Subjekt jednotlivec

Poklad

Účastník právneho vzťahu

Poplatník (dane)

Vetný člen

Predmet zoskok zo vzporu na náradí do stoja na zemí spádom

**79. Predstava, pojem myšlienka v logike a práve**

Slovo Predstava je viacvýznamové a vyjadruje najmä nasledujúce odlišné významy

1. zmyslovo názorný obraz javov vonkajšieho sveta alebo zmyslovo názorná vidina, ilúzia ( predstava listnatého stromu, predstava dojímavej melódie, predstava podmaňujúcej vône

**predstava**

1. poňatie, názor, domnienka, myšlienkový konštrukt dosiahnutý rozumovou

činnosťou, skúsenosťou ( urobiť si predstavu o niečom, mať predstavu o rozsahu škôd, mať zastarané predstavy)

Každá predstava je neopakovateľný psychický akt, deje sa v hlave jednotlivca, prebieha v čase , má rozličnú dávku národnosti, časti predstavy majú rozličnú a pritom kolísavú jasnosť a ostrosť.

Aj ten istý človek má v 2 rozličných časových okamihoch rozličné predstavy spojené s tým istým menom alebo vonkajším podnetom.

Predstava môže byť komplexom vytvoreným na základe zrakových, sluchových, čuchových, hmatových, chuťových a somatických vnemov. ( napr. predstava výnimočnej chuti jedla , kávy ...)

Chemik, fyzik biológ s menom voda budú iniciovať rozličné predstavy...

Myšlienka – viacvýznamový pojem

Základné významy:

1. obsah myslenia ako subjektívneho, psychického (mentálneho procesu: mať smutné, bočné myšlienky, hlavou mu preletela myšlienka

**Myšlienka**

1. výsledok myslenia, objektivizovaný v jazykovom vyjadrení : vyjadriť myšlienku

vetou, jazykom, hlavná myšlienka diela, objavná myšlienka

Vyjadrená myšlienka už nie je vlastníctvom toho kto ju vysloví, nie je to jeho vnútorný proces, ale objektívny obsah vety, ktorý je spoločným vlastníctvom všetkých, ktorí jazyku rozumejú.

Myšlienky ako objektívne obsahy viet sa skladajú zo zložiek, ktoré nemôžu byť subjektívne , ale sú objektívne- ide predovšetkým o pojmy. Pojmy sú zložené z iných pojmov alebo môžu byť jednoduché.

Pojem je objektívna, logická entita, je metódou identifikácie entít rôzneho druhu. Väzba medzi výrazmi jazyka nimi kódovanými je v tom- ktorom čase ustálená, objektívna, t.j. sémantická. Meno pojmu je časopriestorový znak (napísaný, vyslovený, ukázaný), ktorým kódujeme v danom jazyku nejaký pojem.

**80. Rozsah a obsah pojmu v logickej sémantike**

Napr. pojem stromu je charakterizovaný týmito znakmi:

1. živá rastlina (ŽR) , ktorá má 2.koreňovú sústavu (KS), 3. kmeň (KM) a korunu (Ko)

obsah pojmu strom je súbor tých vlastností, ktoré musí mať každý predmet ktorý je stromom a žiadne iné premety ich súborne nemajú. Takého nutné vlastnosti sa volajú **atribúty**. V práve sa označujú aj ako **pojmové znaky**.

**Prídavné mená spojené s podstatnými mena utvárajú pomenovania:**

- ktoré označuje len časť pôvodného súboru – jeho vlastnú podmnožinu (napr. zložené výrazy vysoký strom, listnatý strom označujú podmnožiny všetkých stromov.

-ktoré neoznačuje časť pôvodného súboru – neoznačujú jeho vlastnú podmnožinu (suchý strom, zhorený strom) neoznačuje poddruh stromov pretože takéto bývalé stromy nemajú základný atribút stromu – nie sú živými rastlinami.

Napr. nátierkové maslo – klamlivé pomenovanie nemusí byť zrejmé či ide o druh masla alebo druh nátierky , kt. nieje tvorená maslom ale rastl. Tukom

Zbúraný dom nie je dom ale zbúranisko, zhorené auto nie je autom ale vrakom toto pomenovanie nie je klamlivé lebo - lebo kompetentný používateľ jazyka im rozumie jednoznačne.

**Rozsahom pojmu** je súbor predmetov, ktoré aktuálne vykazujú všetky atribúty obsahu pojmu. Rozsahy pojmu, ktorý sa týka časopriestorových premetov , sa menia v závislosti s času.

Tyranosaurus – rozsah pojmu prázdny rozsah pojmu

Cicavec -rozsahovo podriadený pojmu stavovec - užší pojem

Advokát, sudca, prokurátor - musí mať právnické vzdelanie – v tomto zmysle je širší pojem advokát sudca a prokurátor

**81. Normatívny modus ponens, normatívny modus tollens**

Právo je typické, že obsahuje pravidlá správania sa, ktorými má upravovať, regulovať konanie ľudí. Z jazykového pohľadu ide o príkaz, zákaz, alebo dovolenie (všeobecne právnu reguláciu

**Normatívny modus ponens** – základnou formou vyjadrenia je podmienkové súvetie, v ktorom podmienkou je nejaká skutočnosť, fakt , ktorý podmieňuje platnosť určitej právnej regulácie.

U2

*Ak na priechode pre chodcov svieti červená, tak nesmú prechádzať cez prechod.*

*Ak na prechode pre chodcov na Šafárikovom námestí v a teraz svieti červená*

*Jank Odrobiňák teraz nesmie na Šafárikovom námestí v Bratislave prechádzať cez prechod*

Správnosť tohto úsudku **normatívneho modus ponens je** odvodená od správnosti základného pravidlá modus ponens. Logická forma úsudku U2 je veľmi podobná úsudku U3 .

Veta A – všeobecná skutočnosť – podmienku regulácie, právna regulácie ф vyjadrujú konkretizácie všeobecnej podmienky a regulácie

(LFu₂) - Logická forme úsudku

Ak **A**, tak **ф** – normatívne pravidlo (typu dostatočná podmienka)

Ak platí A tak platí **Ф**

A  fakt

**Ф** právna regulácia

Pre prípad úsudku U2 sa vo vetách A a Ф už nehovorí všeobecne o komkoľvek ale o konkrétnom chodcovi , o jednom z priechodov na šafku a o prítomnom okamihu .

O tom či všetky úsudky utvorené podľa tejto logickej formy sú deduktívne správne rozhoduje význam podmienkovej vetnej spojky **ak- tak, či vety A, Ф sú správnymi konkretizáciami všeobecných vied A,Ф.**

Musíme pojem zovšeobecniť na pojem platnosti, pretože o právnych reguláciách nehovoríme priamo, že sú pravdivé alebo nepravdivé, ale skôr že sú platné alebo neplatné. Logická forme úsudku (LFu₂) garantuje vzťah logického vyplývania, medzi predpokladom a záverom, t.j. vždy za každých okolností **keď sú predpoklady platné, je aj záver platný.**

**normatívny modus tollens-** v úsudkoch môžu vystupovať aj predpoklady utvorené pomocou iných spojok.

*Vodiči motorových vozidiel vedia, že môžu vliecť iné motorové vozidlo len vtedy, keď toto vozidlo má účinné riadenie- inak by havária bola pravdepodobná. Preto v situácii, keď motorové vozidlo nemá účinné riadenie, sa rozhodnú správne, keď ho nebudú vliecť.*

***Tomuto rozhodnutiu by predchádzal úsudok typu normatívneho modus tolles:***

(U9)

*Motorové vozidlo sa smie vliecť len vtedy, keď má účinné riadenie.*

*Toto motorové vozidlo nemá účinné riadenie.*

*Toto motorové vozidlo nesmie vliecť.*

Logickú formulu (LFu₉) tohto úsudku môžeme zachytiť :

(LFu₉)

Ψ, len vtedy keď C normatívne pravidlo (typu nutná podmienka)

Nie je pravda , že C fakt

Nie je pravda , že Ψ právna regulácia

Keď veta Ψ vyjadruje všeobecnú reguláciu konania , veta C vyjadruje nutnú podmienku regulácie Ψ,C zastupujú ich konkretizácie

Vo vetách Ψ a C sa už nehovorí všeobecne o ktoromkoľvek vozidle, ale o jednom konkrétnom a vzťahuje sa na konkrétneho vodiča.

O tom že všetky úsudky sú deduktívne správne, rozhoduje význam podmienkovej vetnej spojky len vtedy, keď , pričom vety Ψ ,C musia byť správnymi konkretizáciami všeobecných viet Ψ,C.

Normatívne pravidlá typu **dostatočnej** a **nutnej podmienky** regulácie sú najčastejšími typmi pravidiel v zákonoch a predpisoch , a preto aj úsudky typu (U2) a (U9) sú najčastejšími , ktoré právnici v praxi zväčša intuitívne uskutočňujú

Štruktúra právnych regulácii:

- vlastné právne regulácie môžu byť zložené - kumulatívne právne regulácie

- disjunktívne právne regulácie

- alternatívne právne regulácie

**82. Právny jazyk - všeobecne**

**Právny jazyk**

* patrí do odborného štýlu , má povahu odborného jazyka, pre ktoré je charakteristické , že každé slovo v ňom musí mať účelov presne vymedzený význam, aby mohlo byť presným nástrojom regulácie.
* je jazykom, v ktorom sú vyjadrené pramene práva (právne predpisy), ako aj akty aplikácie práva (rozhodnutia súdov a orgánov verejnej správy).
* Je jazykom štátnomocenskej regulácie na všeobecnej individuálnej úrovni
* Je potrebné odlišovať od jazyka právnického , ktorý je jazykom právnikov, jeho predmetom je svet práva
* Lexika (slovná zásoba)právneho jazyka je súhrnom odborných termínov so všeobecným základom prirodzeného jazyka s termínmi iných odborných jazykov, obsiahnutými v právnych textoch. Každé slovo v ňom musí mať účelovo presne vymedzený význam a aj napriek tomu , že má charakter odborného jazyka, obsahuje časť slovného základu prirodzeného jazyka
* Nezahŕňa napr. citoslovcia, prípadne slová vyjadrujúce city a žiadne prosby
* Právne texty charakterizujú vlastnosti ako písomnosť, monologickosť, zreteľnosť, pojmovosť a odbornosť ,oficiálnosť, široká adresnosť, presnosť

**83. Funkcie právneho jazyka**

**Funkcie :**

- Informatívne funkcia – sprostredkovanie právnej informácie od tvorcu normy k jej adresátovi

- sprostredkovaná informácia musí byť zrozumiteľná

- regulatívna funkcia - ak chýba zrozumiteľnosť sprostredkovanej právnej informácie, nespĺňa

takého vyjadrenie túto funkciu

* + - * Musí byť zrejmé či ide o napr. o príkaz alebo o len o dovolenie

Právny jazyk z hľadiska funkčného, obsahového a systémového môžeme charakterizovať nasledovne:

1. Právny jazyk je prostriedkom komunikácie v rámci práva ako normatívneho systému
2. Právny jazyk je súčasťou každého spisovného jazyka
3. Právny jazyk je znakovým systémom, v ktorom za jednotlivé znaky považujeme jednotlivé slová (právne termíny), slovné spojenia (ustálené spojenia- jazykové šablóny ) alebo celé vety

**84. Požiadavky kladené na právny jazyk – dodržiavanie kodifikovanej podoby a terminológie**

**Požiadavky kladené na právny jazyk :**

**A: JAZYK PRÁVNYCH PREDPISOV :**

1. **Požiadavka dodržiavania kodifikovanej podoby štátneho jazyka**

Zákony, nariadenia vlády a ostatné všeobecne záväzné právne prepisy a vydávajú v štátnom jazyku v jeho kodifikovanej podobe. Kodifikovaná podoba štátneho jazyka je chválená opatrením Ministerstva kultúry SR.

Požiadavka kodifikovanej podoby štátneho jazyka vyžaduje, aby sa pri tvorbe právneho predpisu dôsledne rešpektovalo a dodržiavalo používanie spisového jazyka – gramatická – výrazová správnosť slova - a jeho kodifikovaný význam.

Pri tvorbe právneho prepisu sa používa oznamovací spôsob, prítomní čas, jednotené číslo

**Terminológia** „**rovnako**“ – ak sa majú novoupravené právne vzťahy, v celom rozsahu podrobiť už platnej právnej úprave

**„primerane“ –** ak a na tieto vzťahy majú uplatňovať len niektoré časti jestvujúcej právnej úpravy (treba ho používať len v nevyhnutných prípadoch)

**„a“** ak majú právne následky alebo podmienky nastať spoločne kladie a medzi posledné dve možnosti zlučovacia spojka a

**„alebo“** ak právne následky alebo podmienky , môžu ale nemusia nastať spoločne kladie sa medzi posledné dve alternatívy vylučovacia spojka alebo

**„buď“** k sa alternatív& vzájomne vylučujú, kladie sa pre prvú alternatívu slovo buď a medzi posledné dve alternatívy vylučovacia spojka **„alebo“**

**Základné číslovky od 1 do 10 sa v texte uvádzajú spravidla slovom, nad 10 číslami**

**„bezodkladne“** ak sa má povinnosť splniť ihneď , okamžite alebo „**bez zbytočného odkladu“**

1. **Požiadavka dodržiavania ustálenej právnej terminológie**

Požiadavka dodržiavania kodifikovanej podoby štátneho jazyka úzko súvisí aj s požiadavkou používania ustálenej právnej terminológie, ktorá je vžitá a zaužívaná, no súčasťou ktorej sú aj nespisovné slová, aj keď ide o ustálené a rešpektované právne normy s časovo stálym obsahom a významom.

**Základným princípom právneho jazyka je jednoznačné, nespochybniteľné vyjadrenie vecí, skutočností, javov a procesov, ktorý kladie veľký dôraz na použitie takých termínov, aby tieto označovali iba jeden právny pojem, ktorému by nemal chýbať reálny obsah , t.j. mal by byť definovaný, ak sa má v právnych vzťahoch aplikovať**

V zmysle zákona o tvorbe právnych predpisov musí byť jazyk právneho predpisu terminologicky správny, presný a všeobecne zrozumiteľný. Používať sa majú len správne ustálené právne pojmy, pri nedodržaní právneho pojmoslovia dochádza k legislatívnym nedostatkom, najmä ak sú používané pojmy v kodifikovanej podobe ( napr. vada konania – chyba konania, prejedanie priestupku – prerokovanie priestupku)

1. **Používanie rovnakých pojmov v rovnakých významoch**
2. **Požiadavka zrozumiteľnosti a presnosti právneho predpisu**
3. **Požiadavka na primeranosť používania cudzích pojmov**
4. **Požiadavka súladnej terminológie v súvislosti s implementáciou a transpozíciou právnych aktov Európskej únie**

**B: JAZYK SÚDNYCH ROZHODNUTÍ**

**85. Požiadavky kladené na právny jazyk – rovnaký význam termínov, zrozumiteľnosť, presnosť**

Aby právny jazyk plnil regulatívnu funkciu musí napĺňať požiadavku :

* Jednoznačnosti,
* presnosti
* zrozumiteľnosti

**3.** **Používanie rovnakých pojmov v rovnakých významoch**

Právny predpis musí byť terminologicky jednotný. N označenie rovnakých právnych inštitútov sa používajú rovnaké *právne pojmy v rovnakom význame.* Ak je význam právneho pojmu vymedzený v jednom právnom predpise, nemôže iný právny predpis pre ten istý právny pojem vytvárať iný význam. To neplatí ak právny pojem v tomto význame nemožno použiť v inom právnom predpise.

Snažíme sa o vylúčenie resp. obmedzenie synonymie, homonymie, polysémie, čo nie je možné požadovať absolútne. Napr. Používanie polysémie právny pojem „*bezúhonný „* (**živnostenský zákon**- za bezúhonného sa nepovažuje ten , kto bol právoplatne odsúdený za trestný čin hospodársky, trestný čin proti majetku a trestný čin spáchaný úmyselne, ktorého skutková podstata súvisí s predmetom podnikania, ak sa naňho nehľadí, akoby nebol odsúdený ) **(zákon o advokácii** –bezúhonný nie je ten kto bol právoplatne odsúdený za úmyselný trestný čin, a ak ide o obzvlášť závažný zločin, trestný čin zneužívania právomoci verejného činiteľa, trestný čin prijímania úplatku, trestný čin podplácania, a trestný čin nepriamej korupcie, ani ten komu bolo odsúdenie ta takýto trestný čin zahladené alebo na ktorého sa hľadí, ako keby nebol za takýto trestný čin odsúdený podľa osobitného predpisu.

**4. Požiadavka zrozumiteľnosti a presnosti právneho predpisu**

Jednoznačnosť – zrozumiteľnosť a presnosť je okrem významového odlíšenia možné dosiahnuť aj pomocou racionálneho využitia inštitútu legálnych definícii ako napr. legálna definícia právneho úkonu v zmysle ustanovenia § 34 Občianskeho zákonníka *„ právny úkon je prejav vôle smerujúci k vzniku, zmene alebo zániku tých práv a povinností, ktoré právne predpisy spájajú týmto prejavom.“ –* definíciu je možné použiť aj vtedy , ak sa pri tvorbe právneho predpisu používa pojem, ktorý právny poriadok nepozná, vtedy sa práve prostredníctvom definície vymedzí jeho presný význam.

V prípade tvorby právneho predpisu je potrebné používať – štylistickú neutrálnu lexiku, - platnú odbornú terminológiu, aby jeho pojmy neboli v rozpore so spisovným jazykom v jeho kodifikovanej forme a nedochádzalo k narúšaniu ustálenej právnej terminológie právneho jazyka.

Právny predpis musí byť zrozumiteľný adresátom, odborné pojmy by mali byť náležite ozrejmené, (komentáre k právnym predpisom, vedecké a odborné publikácie)

**86. Požiadavky kladené na právny jazyk – cudzie termíny, europeizácia právneho jazyka**

**5.** **Požiadavka na primeranosť používania cudzích pojmov**

Technický rozvoj a globalizácia a vstup SR do EÚ ovplyvnili právny jazyk právnych predpisov, prejavilo sa to nárastom používania cudzích pojmov.

Požičiavame si cudzie slovo – čo spôsobuje problémy s definíciou ( komunitárny , ombudsman, audit)

Zákon o tvorbe právnych predpisov poukazuje na to že cudzie pojmy by sa mali používať iba vo výnimočných prípadoch , ak to nie je na úkor všeobecnej zrozumiteľnosti právneho predpisu, a ak sú už súčasťou ustálenej právnej terminológie, používajú sa obvykle v upravovanom odvetví alebo nemožno ich nahradiť rovnocenným pojmom v štátnom jazyku

**6. Požiadavka súladnej terminológie v súvislosti s implementáciou a transpozíciou právnych aktov Európskej únie**

Táto požiadavka súvisí s už uvedenou požiadavkou na primerané používanie cudzích pojmov.

Základným kameňom v európskom projekte je zjednotiť sa v rôznorodosti (united in diversity) čo sa prejavuje aj v jazykovej rôznorodosti (tzv. viacjazyčnosť). Jazyková rôznorodosť je zakotvená v č. 22 Charty základných práv EÚ.

EÚ má 28 členských štátov, 3 abecedy a 24 úradných jazykov.

Za účelom prepojenia vnútroštátneho právneho jazyka a s jazykom právnych aktov EÚ sa vytvárajú nové pojmy a k existujúcim pojmom sa priraďuje iný význam.

V terminológii EÚ sa stretávame s 2 komunikačnými situáciami :

- pre jednu je charakteristické používanie oficiálnych termínov

- pre druhú zámerná uvoľnenosť od oficiálnosti – prejavuje v používaní skráteného variantu viacslovného pojmu napr. Schengen – skrátený variant dohody o postupnom riešení kontrol)

Často sa smernice, nariadenia a rôzne texty prekladajú do slovenského jazyka doslovným prekladom, čo spôsobuje problémy (napr. v bankovníctve panda nie je medvedík ale čínska zlatá minca)

**87. Problémy v oblasti právneho jazyka a aktuálne výzvy pre právny jazyk**

Právny poriadok SR je v súčasnosti charakterizovaný zvýšenou legislatívnou aktivitou, ktorá sa pretavuje do viacerých problémov , aj v oblasti právneho jazyka.

**Problémy :**

1. Prijímanie množstva nových právnych predpisov, nárast počtu novelizácií, čo vedie k neprehľadnosti, nezrozumiteľnosti, k nekonzistentnosti, mnohoznačnosti a rozporovosti textov právnych predpisov
2. Nedostatočná znalosť kodifikovanej podoby spisovného jazyka
3. Nedodržiavanie ustanovení základných princípov legislatívnej činnosti
4. Neodbornosť, neprofesionálnosť a unáhlenosť legislatívneho procesu
5. Nedostatočné zabezpečenie definitívnej jazykovej správnosti textov právnych predpisov
6. Nedostatočná spolupráca medzi lingvistami a právnikmi v súvislosti s implementáciou a transpozíciou právnych aktov EÚ
7. Nedostatočná systematika zaraďovania legálnych definícii v textoch právnych predpisov

**Výzvy :**

* Jazyk rodovo korektný , rodovo nediskriminujúci jazyk
* Pri rodovej citlivosti Jazyk nielen pomenúva ale podieľa sa na jej formovaní
* Rodovo vyvážené používanie jazyka úzko súvisí s presadzovaním rodovej rovnosti, rodovo vyvážený jazyk nediskriminuje, nevylučuje, neznevažuje žiadne osoby alebo skupiny osôb na základe rodu.
* Jazyk je vecou spoločenskej hodnoty, prezrádza veľa o spoločnosti v ktorej žijeme
* Najdiskutovanejším bodom kritiky rodovo necitlivého jazyka je problematika generického maskulína , čiže mužského rodu na hromadné pomenovanie žien a mužov alebo na pomenovanie žien ( napr. právnici – právnici a právničky, vedúci právneho oddelenia K. Malá ), čím dochádza k zneviditeľňovaniu ženského rodu
* Právny jazyk je z pohľadu rodovej vyváženosti je postavený na využívanie pojmov v mužskom gramatickom rode (obvinený, podozrivý, sudca) a iba v malej miere využíva a uprednostňuje rodovo neutrálne pojmy (osoba obvinená, osoba podozrivá, súd)

**88. Etika, morálka a členenie etikety**

od slova ***ethos*** je odvodené slovo etika, tento pojem pochádza od Aristotela, ktorý ním pomenoval učenie o mravnosti, ale súčasne aj mravnosť samú

**Etika**

- sféra praktickej filozofie, náuka o morálke, ktorá je spolu s normatívnymi systémami spoločnosti predmetom jej záujmu

- je akýmsi teoretickým nástrojom na skúmanie mravov, éthosu , morálky

**Morálka**

- odvodené od latinského *mores* , ktoré je nositeľom významu zvyk , obyčaj, mrav

- Morálka má širší záber ako mrav.

*Moralis*  - označovalo vedu a mravnosti

- Cicero používal toto prídavné meno na označenie charakteru, mravu pri preklade Aristotelovho diela

**Členenie etiky :**

**Podľa cieľov, oblastí záujmov, predmetových preferencií delíme etiku :**

1. Fundamentálnu etiku
2. Špeciálnu etiku noriem

**Etiku delíme aj na :**

1. Deskriptívna - empirická disciplína, ktorá popisuje to čo sa považuje za morálne ,resp. nemorálne v určitých kultúrach, etnikách, sociálnych skupinách...
2. Preskriptívna - nachádza kritéria pre stanovenie podmienok konania. Na základe kritérií morálne, dobré a zlé analyzuje a formuluje určité zákazy , príkazy a dovolenia
3. Metaetika - sa zaoberá jazykovou analýzou a reflexiou jazyka s cieľom vysvetliť sémantický význam základných mravných pojmov ( dobro, spravodlivosť) pojmovou analýzou princípov mravnosti alebo legitimáciou mravnosti

**Poznáme ešte etiku**

* komparatívnu – skúma za akých okolností sa vytvára morálny zmysel a čím sa odlišuje od bežnej skúsenosti alebo aké sú významy správania v jednotlivých kultúrach, spoločnostiach, skupinách
* aplikovanú – zaoberá sa etickými aspektmi správania sa jednotlivcov alebo skupín v praktickom živote

**89. Súčasné etické teórie – konzekvencionalizmus, existencializmus**

**Konzekvencionalizmus** - rieši problém etického a neetického konania na základe zváženia dôsledkov, ktoré plynú z konkrétneho jednania

- najznámejším prúdom v rámci týchto teórii je ulitarizmus - opiera sa o princíp užitočnosti. Nerozlišuje sa tu dobro a zlo vo vzťahu k morálke, resp. morálne správne sa považuje to, čo prispieva k čo najväčšiemu dobru, čo najväčšieho počtu ľudí. Dôsledky konania môžu byť pozitívne alebo negatívne. Výhradou týchto teórii je , že môžu porušiť niektoré univerzálne hodnoty, napríklad ľudská dôstojnosť alebo že sa potlačia záujmy menšiny v prospech väčšiny. Významným predstaviteľom tohto smeru je J Bentham a H. Sidwig

**Existencializmus**

- patrí k najznámejším prúdom 20. storočia

- ide o široko poňaté koncipovanie filozofických východísk etiky, ktoré umožňujú rozmanitosť myšlienok a postojov.

- predstaviteľmi tohto smeru sú K. Jaspers, J.P. Sartre

- podľa existencionalistov etika má nájsť prostredie pre spásu človeka a pomôcť mu zachovať si svoju autentickosť, Vo svojej existencii je človek celostnou a vo svojej bytnosti neopakovateľnou bytosťou, ktorej vnútornou podstatou je sloboda Človek si môže zvoliť líniu správania v konkrétnych situáciách, za svoje činy je zodpovedný len sebe a vo svojej vnútornej skúsenosti je tvorcom všetkých mravných hodnôt.

**90. Súčasné etické teórie – deontologizmus , intuicionizmus**

**Deontologizmus**

- podľa tejto koncepcie je etnickým konanie, ktoré je motivované povinnosťou a zodpovednosťou

- rozhodujúcim kritériom je správnosť, ktorá je dôležitejšia ako dobro

- náboženské teórie alebo názory I. Kanta a jeho kategorický imperatív . Kresťanská etika vychádza z prirodzeného zákona . Kant tvrdí že rozumné bytosti sú schopné vytvárať pre seba pravidlá a s ich pomocou riadiť svoje konanie

- podľa Tomáša Akvinského má ľudská existencia ako celok svoj účel a všetky schopnosti a zručnosti človeka majú svoj zmysel. Rôzne účely sú ale podriadené tomu hlavnému - Božiemu

*Pozitívom deontologizmu je jasnosť v otázke hodnôt a princípov, negatívom je, že táto teória nie dostatočne zvažuje dôsledky konania.*

**Intuicionizmus -**  teória indtuicionizmu tvrdí, že nie je možné určiť racionálnou cestou, čo je eticky správne, prípadne nesprávne. Je to však možné prostredníctvom intuície na základe evidencie o etickej stránke konania. Nevýhodou teórie indtuicionizmu pri aplikácii etiky je problém, ako dospieť k určitým spoločenským a všeobecne záväzným normám.

**91. Vzťah morálky a práva (tri prístupy) – úplná jednota práva a morálky**

3 základné postoje vo vzťahu práva a morálky :

1. prvú skupinu tvoria tí, ktorí tvrdia, že medzi právom a morálkou panuje **úplná jednota**. Právo tvorí súčasť univerzálneho morálneho poriadku
2. Druhú skupinu tvoria názory, že právo a morálka sú **úplne oddelené fenomény**. To neznamená , že právo by malo byť v rozpore s morálkou, ale svoju platnosť by malo odvodzovať z úplne iných zdrojov, nie z morálky
3. **Prienik práva morálky**- vzájomné ovplyvňovanie alebo určité morálne minimum v práve

úplná jednota práva a morálky

* Podľa väčšiny názorov je morálne konanie len slobodné konanie, ktoré jednotlivec vykonáva kvôli inej motivácii, ako je správne donútenie. Snaha nútiť jednotlivca konať morálne pod hrozbou právnych sankcii skrýva v sebe určitý vnútorný rozpor
* „Boj doba s dobrom“ – je typický pre mnohé aktuálne bioetické diskusie, napr. pri dileme o tzv. aktívnej eutanázii , podobne aj pri iných bioptických dilemách ( klonovanie, status embrya), nie je možné nájsť kompromis medzi stranami sporu, čo komplikuje predstavu o úplnej jednote práva a morálky

**92. Vzťah morálky a práva (tri prístupy) – úplné oddelenie práva a morálky**

Otázka 91

S nástupom právneho pozitivizmu v 19. storočí sa právo stáva záväzným vďaka autorite štátu, ktorý tvorí právo. Právo je preto nezávislé od morálnych požiadaviek a jeho platnosť netreba o požiadavkami morálky. V koncepcii úplného oddelenia práva od morálky vzrastá význam štátneho donútenia.

Voči zástancom úplného oddelenia práva a morálky – hlavnou slabinou je neschopnosť presvedčivo zdôvodniť nárok pozitívneho práva na záväznosť. Tvorba práva zo strany štátu nie je dostatočným odôvodnením.

V skutočnosti sa často stretávame s právnymi normami, ktoré vyvolávajú dojem určitej nespravodlivosti. To môže byť spôsobené lobbyizmom záujmových skupín, nekvalitnou legislatívou, technikou, či inými vplyvmi. Pýtame sa na dôvod rešpektovania uvedenej právnej normy, nie je predsa prijateľné , aby zákonodarca požadoval od adresáta normy morálne správanie v podobe rešpektu k zákonu a sám svoju moc neopieral o žiadny argument

**93. Prienik práva a morálky – ľudské práva, Radbruchova formula**

Vývoj právnej vedy sa v posledných storočiach vyznačoval tendenciou dôslednejšie oddeľovať právo od morálky a akcentovať nezávislosť pozitívneho práva

Medzi základné pokusy o nájdenie morálneho minima v práve patria:

- ľudské práva

- ľudská dôstojnosť

- Radbruchova formula

- právne princípy

Ľudské práva – ako morálne minimum

Najčastejší pokus o nájdenie morálneho minima v práve predstavujú deklarácie ľudských práv a slobôd. Z daných formulácii vyplýva uznanie univerzálnosti a rovnosti ľudských práv a ľudskej dôstojnosti pre všetkých ľudí. Uvedený princíp považujeme za platný napriek rozdielom, ktoré medzi ľuďmi existujú . V porovnaní zo zvieratami dá sa vôbec zdôvodniť ľudská exkluzivita v oblasti práv a dôstojnosti (napr . šimpanz sa prirodzenosťou radí skôr k človeku ako ku kvasinke)

**Radbruchova formula – zákon treba rešpektovať aj vtedy, keď je nespravodlivý , a to ž o bodu keď rozpor medzi zákonom a spravodlivosťou sa stane neznesiteľným.**

Pozitívne právo prispieva k právnej istote a tým vytvára hodnotu ktorú treba rešpektovať. Akonáhle sa v pozitívnom práve objavuje nespravodlivosť v takej miere, že prevyšuje hodnotu právnej istoty, toto pozitívne právo nemôže byť platným právom ( príklady rozporu zákon a spravodlivosti – používanie mučenia či odopretie spôsobilosti na páv z dôvodu rasy)

V podstate je táto formula použiteľná len na prípady najextrémnejších situácii, napr. v nemeckých podmienkach sa objavovala najmä v súvislosti s nacistickým režimom.

**94. Prienik práva a morálky – ľudská dôstojnosť, právne princípy**

Otázka 93

**Ľudská dôstojnosť**

* tento pojem sa stal v 21.storočí kľúčom určujúcim vzťah etiky a práva
* Napriek spornosti tohto pojmu právny poriadok prijal ideu ľudskej dôstojnosti a vytvoril významný priestor v najrôznejších dokumentoch
* Charta základných práv EÚ v ustanovení čl. 1 sa píše „ Ľudská dôstojnosť je nedotknuteľná. Musí byť rešpektovaná a chránená „
* Ľudská dôstojnosť má svoje miesto aj v slovenskom právnom poriadku najmä čl. 12 a 19 ústavy SR.

Právne princípy majú - pozitívnu funkciu – ukazuje, kde možno nájsť aplikačné pravidlo

- Negatívnu funkciu – vylučuje odlišné interpretácie a hodnotenia

**95. Hľadanie konsenzu v etikete a práve – od Kanta k postmoderne**

Tradícia skúmania vzťahov medzi právom a morálkou má svoje východiská už v staroveku.

**Podľa Aristotela** existujú princípy prirodzeného práva alebo prirodzenej spravodlivosti, ktoré sú univerzálne a nezávislé od mienky ľudí.

**Podľa I. Kanta** medzi etikou a právom nie je vzťah odôvodnenia, ale inklúzie. Nemáme konať len v súlade s právom ale aj na základe úcty k právu. , čiže z práva ľudstva alebo z práva ľudí si máme urobiť účel konania. Právo necháva motívy nášho konania na výber našej vlastnej vôli – a môže byť aj zlá vôľa či strach z trestu.

**Pre G.W.F. Hegla** je pre vzťah práva a etiky centrálny výrok *„ právo znamená prítomnosť slobodnej vôle „*

Hegel uznáva kantovský vzťah slobody a vôle, teda o slobodnej vôli hovorí ako o bytosti slobody. Bez práva sa nemôže uskutočniť sloboda.

Heglova koncepcia práva a etiky je skonštruovaná jednota abstraktného práva a morálnosti. Postupuje dialekticky od jedného stupňa do ďalšieho. Abstraktné právo bez morálnej dimenzie vedie pravidelne k svojmu protikladu,. Totálna morálnosť vedie k nemorálnosti. Holá abstraktná právnosť v zmysle výmennej spravodlivosti sama nemôže realizovať slobodu. Na druhej strane stojí tvrdenie, že abstraktná morálnosť, ktorá čistú povinnosť ako stručne čistú chápe, je len moralizujúcou ideológiou.

**H.L.A. Hart** tvrdí, že právnici sa nemajú zaoberať vytváraním teórii pomocou definícii, ale musia sa zaoberať analýzou toho, ako používať právny jazyk v praktických záležitostiach .

Hart hľadá odpovede na tri základné otázky, ktoré sa podľa neho neustále opakujú :

1. Aký je rozdiel medzi právom a poriadkami, ktoré sa opierajú o hrozbu, a aký a aký je vzťah práva k takýmto poriadkom?
2. Aký je rozdiel medzi právnou a morálnou povinnosťou a aký je medzi nimi vzťah?
3. Čo sú pravidlá alebo normy (rules) a kedy je právo vecou noriem?

**E. Tugendhat** – uvádza „ v oblasti medziľudských vzťahoch, ako aj v politickej sfére ustavične vynášame morálne súdy.

Pre súčasnosť je typický aj **absolútny relativizmus.**

**Aj postmoderné právo** ukazuje, vyjadruje a odkazuje na určité hodnoty. Hlavným kritériom práva a pojmovým znakom zostala jeho platnosť, ale v morálke ide predovšetkým o pravdivosť.

**Postmoderná doba** sa vyznačuje silným individualizmom a extrémnym relativizmom. Nie je samozrejmé, že by mala existovať nejaká objektívna pravda. Ak uznáme, že pravdu môžu mať aj druhí v rozpore s našou pravdou, morálka stratila záväznosť aj regulačnú funkciu vo vzťahu k správaniu.

**96. Hľadanie konsenzu v etike a práve – právnici, neprávnici, súdy etické komisie**

Právnici, ktorí pracujú s právnymi normami sa menej často zaoberajú rozumnosťou, morálnosťou či správnosťou pravidla

Etici a prírodovedci , ktorí sa zaoberajú etikou majú tendenciu odvodzovať zo svojich etických teórii určitý záver vo svete práva., musia ale rátať s komplikáciami

**Rozdiel medzi právnikmi a neprávnikmi je chápanie pojmu „zákon“:**

- Pre právnika ide o prameň práva, konkrétny druh právneho predpisu

- pre etika – pojem vníma širšie , napr. keď hovoria o vnútornom zákone v človeku

- pre bioetika lebo prírodovedca – je ten pojem ešte širší a zaraďujú sem aj fyzikálne zákony , napr. zákon zachovania energie.

Súdy často hľadajú kompromisy, ktoré by uľahčovali spoločenské rozpory, no pri zložitých etnických otázkach je to oveľa ťažšie.

Pri spore o majetkových problémoch – je možné nájsť kompromis priznaním časti majetkových práv

Pri spore o milión € môže kompromis prestavovať pol milióna €

Pri posudzovaní zložitých etických dilem napr. interrupcia, eutanázia sú možnosti kompromisu minimálne.

Etické komisie vo svete zverejňujú aj viaceré odlišné stanoviská ako rovnocenné. Právnici a sudcovia takto nepostupujú, musia vybrať práve jednu z alternatív.

Vzťah medzi etikou a právom je plný napätia.

**97. Profesijná etika- podstata , význam**

**Profesijná etika**

- profesijné skupiny si vypracovávajú také morálne normy a princípy, ktoré im pomáhajú v profesijnej činnosti odlíšiť správne od neprávneho

- prestavuje súhrn morálnych noriem a hodnôt charakteristických pre danú profesiu

- jej existencia j zdrojom formovania stavovskej cti – vedomej hrdosti na príslušnosť k danej profesii

- plní funkciu regulátora správania členov skupiny súlade s hodnotami, morálnymi normami a etickými princípmi profesijnej skupiny

- je odrazom prieniku spoločenských, skupinových a individuálnych hodnôt jednotlivých sfér práce odborníkov, dostupnosť či nákladnosť ich služieb, organizácia a disciplína v rámci profesii

- zaoberá sa aj množstvom praktických otázok ako sú špecializácia

- jej predmetom je analýza systému morálnych hodnôt noriem, upravujúcich povinnosti odborníka ku klientovi, širokej verejnosti, k inštitúciám ako aj vzájomné vzťahy medzi jednotlivými predstaviteľmi danej profesie.. V tomto prípade profesijná etika vystupuje ako dentológia.

- pomáha hľadať identitu profesie, apeluje na cit a svedomie

- normy profesijnej etiky sú kritériami správania odborníkov, hodnotenia ich kvalít a zároveň hodnotenia fungovania samotnej profesie

Poslaním profesijnej etiky je vytvárať etickú koncepciu určitého povolania vo vzťahu ku škále základných spoločenských hodnôt, ktorým má toto povolanie slúžiť. Medzi tieto hodnoty podľa A. Krskovej patria najmä:

* Sloboda sebaurčenia
* Ochrana pred bezprávím
* Rovnosť príležitosti
* Súkromie
* Minimálny blahobyt

**98. Etický kódex**

**Etický kódex**

* hlavnou funkciou každého etického kódexu je regulácia správania jednotlivca alebo celej skupiny

v súlade s istými skupinovými etickými normami.

- etický kódex profesie obsahuje len všeobecné princípy, tvorí etický rámec pre určitú profesiu. Pomáha riešiť konfliktné situácie, uľahčuje členovi rozhodnúť sa v situáciách, ako riešiť morálny konflikt, keď hľadá odpoveď na otázku čo je správne a čo nesprávne

- profesijný etický kódex odráža záujem určitej profesijnej skupiny riadiť a regulovať konanie svojich členov na základe istých etických pravidiel, ktoré vyjadrujú špecifické postavenie a záujem práve danej skupiny

- etické kódexy korigujú vzťah medzi profesiou a spoločnosťou - slúži v profesijnej činnosti ako garancia že daná profesia bude poskytovať odborné služby a nebude zavádzať klienta. Sú výhodné pre obe strany, chráni ľudí , ktorí využívajú služby danej profesie, a sú prospešné pre samotnú profesiu, lebo vytvárajú imidž dôveryhodnosti a zodpovednosti voči klientom

- rôzne etické kódexy budú obsahovať rôzne etické princípy a požiadavky, mali by však obsahovať určité etické minimum

**Etické minimum :**

1. Prihlásenie sa **k princípu** **Neminem laedere! (Neškodiť iným!)**
2. Prihlásenie sa **k princípu čestnosti**
3. Prihlásenie sa **k participácii na spoločnom dobre**
4. **Neminem laedere! (Neškodiť iným!)**

Je etickým princípom Hippokratovej prísahy, ktorý sa nachádza vo všetkých profesijných kódexoch. Ide o zásadný princíp , ktorým sa profesijná skupina zaväzuje nezneužiť svoje vedomosti , autonómiu a spoločenský status vo vzťahu k všetkým, ktorí sú na jeho činnosť odkázaní alebo sú s ňou priamo alebo nepriamo spojení

1. **princíp čestnosti –** znamená usilovať o pravdivé poznanie vo svojom odbore, o objektívne posúdenie svojej práce, férové konanie, spravodlivé postoje....
2. Prihlásenie sa **k participácii na spoločnom dobre –** má zásadný charakter. Vedomá participácia na zásadnom blahu znamená, že skupina si uvedomuje svoje spoločenské poslanie. Profesia tým vyjadruje svoju morálnu povinnosť vrátiť spoločnosti to, čím jej tá umožnila jej rozvoj a autonómiu, morálnu zodpovednosť vo vzťahu k celej spoločnosti, prírode a k budúcim generáciám

**99. Základné princípy profesijnej etiky právnika**

Morálne princípy možno definovať ako všeobecne morálne požiadavky, ktoré sa dotýkajú celej línie správania a určitým spôsobom spájajú do jedného celku morálne kvality osobnosti (dobro, zlo, dodržiavanie zákonnosti, spravodlivosť, osobná česť, ľudská dôstojnosť)

J Čipkár rozlišuje tri základné princípy profesijnej etiky právnika :

1. **princíp dodržiavania zákonnosti**

* cieľom ucedeného princípu je napomáhať rastu vnútornej stability štátu aj právnej istoty občanov a ich dôvere k štátu a celej spoločnosti.
* Dôsledné dodržiavanie zákonnosti je predpokladom a podmienkou úspechu profesionálnej činnosti právnika
* Súvisí so základnými princípmi profesijnej etiky právnika, a to s princípom spravodlivosti rozhodnutia a princípom profesionálnej cti právnika

1. **princíp spravodlivosti**

* spravodlivosť je spojená s nestrannosťou právnika a je objektívnosťou.
* Základom objektívnosti je poznanie materiálnej pravdy, objektívne zistenie skutočnosti, ktoré nie je závislé od subjektívnej vôle

1. **princíp profesionálnej cti právnika**

- vyplýva z čestnosti právnika pri výkone jeho služobných povinností

- cieľom toho princípu je eliminácia vlastností a prejavov právnika, ako je formalizmus, ľahostajný prístup k osudu ľudí, povýšenosť, zneužitie právomoci

**100. Profesijná etika advokáta**

Advokát je ten, kto spĺňa všetky podmienky ustanovené v zákone 586/2003 Z..z. o a je zapísaný v zozname advokátov, ktorý vedie Slovenská advokátska komora. Advokát je pri poskytovaní právnych služieb nezávislý, je viazaný všeob. záväznými právnymi predpismi, a v ich medziach príkazmi klienta.

Profesijná etika advokáta zahŕňa široký okruh vzťahov správania a konania advokáta pri výkone jeho povolania.

Etický kódex advokáta upravuje vzťahy medzi advokátova klientom, vzťahy so súdmi, štátnymi orgánmi, s verejnosťou, ako aj vzťahy vo vnútri profesie, ku kolegom a orgánom stavovskej správy

Štruktúra advokátskeho poriadku (§1 až 53 ):

1. **Preambula**

S výkonom povolania advokáta sa nerozlučne spája škála etických povinností voči klientom a vo či súdom. Musí slúžiť veci spravodlivosti a tým, ktorí ho poverili obhajobou alebo zastupovaním

1. **Prvá časť – Advokát a jeho povolanie**

sa týka postavenia advokáta a jeho povolania, je povinný zachovávať vážnosť a dôstojnosť pri výkone povolania aj mimo neho

1. **Druhá časť - Vzťah advokáta ku klientovi**

Vzťah advokáta a klienta sa zakladá na vzájomnej dôvere , prvoradý je záujem klienta, povinnosti mlčanlivosti

1. **Tretia časť - Vzťah advokátov navzájom**

Advokáti sa k sebe správajú zdvorilo , v záujme dodržania cti a vážnosti advokátskeho stavu sú povinný využiť zmierovacie konanie pred orgánmi komory, ak prevezme konanie po inom advokátovi je povinný mu to bezodkladne oznámiť

1. **Štvrtá časť – Vzťah advokáta ku komore**

Advokát je povinný dodržiavať predpisy a uznesenia schválené konferenciou advokátov a uznesenia predsedníctva , pokiaľ mu boli oznámené

1. **Piata časť – Vzťah advokáta k súdom a úradom**

Advokát vystupuje voči súdom a úradom tak , aby nenarušil svoju nezávislosť. Správa sa k nim slušne a korektne

1. **Šiesta časť – Vzťah advokáta ku koncipientovi a inému zamestnancovi**
2. **Siedma časť – Spoločný výkon advokácie**
3. **Osma časť – Záverečné ustanovenia.**

Advokátsky poriadok je súborom pravidiel profesijnej etiky, ktoré ja advokát povinný dodržiavať