## Základy teorie práva I.

## Témata a rozsah

1. Základní pojmy, prameny, systém a tvorba práva. (4p + 2c)

## Kontrolní otázky

1. Vymezte pojem právo a jeho funkce ve společnosti, odlište objektivní právo od subjektivního práva.
2. Definujte formální prameny práva a zpřehledněte je.
3. Vymezte právní normu a charakterizujte její působnost.
4. Charakterizujte hlavní odvětví českého práva.
5. Popište tzv. legislativní proces v ČR.

## Rozšiřující literatura

* GERLOCH, Aleš, 2013. *Teorie práva.* 6., aktualiz. vyd. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 310 s. ISBN 978-80-7380-454-1.
* GERLOCH, Aleš, 2008. *Teorie a praxe tvorby práva.* Praha: ASPI, 422 s. Právní monografie (ASPI). ISBN 978-80-7357-362-1.
* HARVÁNEK, Jaromír, 2008. *Teorie práva.* Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 501 s. ISBN 978-80-7380-104-5.
* OSINA, Petr, 2013. *Teorie práva.* Praha: Leges, 236 s. ISBN 978-80-87576-65-6.

## Základní pojmy

**Teorie práva** je právní vědou, která se systematicky zabývá právními jevy (právně relevantními skutečnostmi) – vymezuje právo jako normativní systém, zkoumá jeho jednotlivé prvky (právní normy, právní instituty apod.), zabývá se právními vztahy, tvorbou a realizací práva, vztahy státu a práva či pozicí práva ve společnosti a jeho společenským působením.

**Právo** jako normativní systém, tj. systém společenské regulace prostřednictvím společenských norem (příkazů, zákazů, dovolení), ovlivňuje lidské chování ve společenských vztazích. Právo vystupuje jako státem stanovený soubor pravidel chování, jejichž posláním je regulace společenských vztahů a jejichž respektování je vynutitelné státní mocí. Právní i neprávní normativní systémy jsou výrazem toho, že každá společnost si vytváří určitou stupnici společenských hodnot; právo se vyznačuje tím, že tuto stupnici společenských hodnot respektuje a garantuje. Právo (právní normativní systém) se od neprávních normativních systémů společenského chování (např. morálky, pravidel slušnosti či pravidel náboženských) liší zejména tím, že je bezprostředně spjato se státem, společně s ním také vzniká a vyjadřuje a zároveň garantuje státní vůli, má státem stanovenou formu a při jeho porušení existuje možnost státního donucení.

 **Přirozenoprávní směr** v právní filozofii pojímá právo jako spravedlnost, jeho představitelé (např. Platon, Aristoteles, Cicero, Ulpianus, Sv. Augustin, Tomáš Akvinský, Hugo Grotius, Thomas Hobbes, John Locke, Jean Jacques Rousseau, Charles Louis de Montesquieu) věří v koncepci vyššího práva nebo práva, které je nad lidským právem; přirozené právo je nezměnitelné a všeobecně závazné pro všechny. **Směr pozitivistický** nahlíží na právo jako na soubor právních norem; podle představitelů tohoto směru (např. Friedrich Carl von Savigny, Karl Magnus Bergbohm, Georg Jellinek, Rudolf von Jhering, Jeremy Bentham, John Austin) je právo souhrnem pravidel stanovených politickým suverénem; jde o právo lidí (Gerloch 2013).

 Jediná univerzální definice pojmu *„právo“* neexistuje a ani vzhledem k mnoha rozličným teoretickým přístupům k tomuto fenoménu existovat nemůže. Právo přitom může být chápáno jednak v tzv. objektivním, jednak v tzv. subjektivním slova smyslu.

 **Objektivní právo** je tvořeno a představováno souborem obecně závazných pravidel chování, tedy právních norem. Právo v objektivním slova smyslu vymezuje práva a povinnosti potenciálních subjektů právních vztahů. Tak např. právní normy v zákoně o vojácích z povolání představují právo služebního poměru vojáka z povolání v objektivním pojetí.

 **Subjektivní právo** vystupuje jako konkrétní obsahové vyjádření objektivního práva, projevující se především jako možnost chování určitého subjektu právem předpokládaným způsobem. Subjektivní právo tak v každém jednotlivém případě představuje oprávnění určitého subjektu, které vyplývá z obsahu konkrétního právního vztahu, vedle jeho povinnosti. Příkladem subjektivního práva je např. právo (oprávnění) vojáka podat odvolání proti rozhodnutí o uložení kázeňského trestu.

 Právo plní ve společnosti některé důležité **funkce,** především:

* funkci regulativní – reguluje jen ty společenské vztahy, na kterých má zákonodárce zájem, aby byly regulovány jako vztahy právní,
* funkci kontrolní – konfrontace společenského působení práva s vytýčenými cíli a jejich řešení,
* funkci výchovnou – právo by mělo přispívat k výchově jedince i společnosti,
* funkci právní jistoty – osoba si je jista, že bude-li se chovat v souladu s právem, bude kompetentními orgány jeho chování respektováno a tolerováno).

## Prameny práva

**Na prameny práva** jako zdroje poznání práva je možné nahlížet ze dvou úhlů pohledu. Jednak lze jimi rozumět různé jevy, sociální poměry, historické události, přírodní katastrofy, zvolený hospodářský model. Tedy vše, co způsobuje, že právo je takové, jaké je – pak se hovoří o **tzv. materiálních pramenech práva**. V souvislosti s vnější jevovou stránkou práva, s formou, ve které je objektivní právo obsaženo, se pak vymezují **tzv. formální prameny práva**, které lze obecně dělit na:

* normativní právní akty,
* právní obyčeje,
* precedenty,
* smlouvy normativního charakteru,
* obecné právní zásady,
* a jurisprudenci.

 **Normativní právní akty** je možno chápat jako výsledky cílevědomé normotvorné činnosti orgánů veřejné moci. Tyto akty jsou obecnější povahy a obsahují právní normy. Je nutné je odlišovat od tzv. individuálních právních aktů, jakožto aktů aplikace práva na konkrétní případy (např. rozhodnutí).

 Pod **právními obyčeji** možno spatřovat určité dlouhotrvající faktické masové uskutečňování určitého chování na určitém území, toto chování má určitý obsah a existuje možnost sankcionování takovéhoto chování.

 **Precedenty** jsou rovněž výsledkem činnosti státních či státem pověřených orgánů, nejde však o výsledek legislativního procesu, nýbrž o výsledek aplikační činnosti těchto orgánů. Jde o individuální právní akty, první rozhodnutí ve věci, kterými se řídí další obdobné případy, které nejsou upraveny právními normami. Jsou typickým pramenem práva pro oblast anglosaské právní kultury.

 **Smlouvy normativního charakteru** mají alespoň určitá ustanovení obecné povahy a regulují tak celou skupinu právních vztahů. Pouhá smlouva je právním jednáním, souhlasným projevem vůle dvou či více subjektů a není v pozici pramene práva, ale je právní skutečností. Normativní smlouvy v podobě mezinárodních smluv jsou hlavním pramenem mezinárodního práva, v pracovním právu se vyskytují jako smlouvy normativního charakteru tzv. kolektivní smlouvy.

 **Obecnými právními zásadami** lze rozumět obecné právní principy (např*. pacta sunt servanda – smlouvy musí být dodrženy*), **jurisprudencí** pak doktrinální výklad práva, právní věda, v minulosti odborná činnost římských právníků.

 V oblasti kontinentálně evropského typu právní kultury (systému práva) je právo tvořeno normativními právními akty a uplatňování jiných forem je závislé na těchto normativních aktech. Konkrétně v ČR budou připadat v úvahu nejrůznější normativní akty Parlamentu (ústavní zákony, zákony, zákonná opatření Senátu), vlády (nařízení vlády), ministerstev a jiných správních orgánů (vyhlášky), orgánů územní správy (obecně závazné vyhlášky v samostatné působnosti, nařízení), některé mezinárodní smlouvy, specifickou funkci mají rozhodnutí Ústavního soudu (nálezy Ústavního soudu), pro mezinárodní právo je charakteristická jako forma psaného práva mezinárodní smlouva.

## Systém práva

Pojmem **právní systémy** se označují tři od sebe odlišné základní (velké) právní systémy: kontinentálně evropský systém práva (v ČR), angloamerický (anglosaský) systém práva a systém práv tradičních a náboženských (např. islámské právo), které jsou založeny na odlišných právních kulturách. Pro každý typ právní kultury, resp. právní systém, je pak charakteristický systém pramenů práva, vlastní pravidla pro tvorbu práva, jeho výklad, realizaci či vynucování.

 Pod pojmem **systém práva** se pak rozumí uspořádání jednotlivých prvků množiny označované jako právo v jednotlivých právních systémech. V kontinentálně evropském právním systému práva jsou těmito prvky jednotlivé paragrafy, články, právní normy, právní instituty, právní odvětví a vztahy mezi nimi.

 Jako základní prvek v systému práva lze vnímat **právní normu.** Vyšší systémovou jednotkou je **právní institut,** pod kterým je nutno především rozumět souhrn právních norem, které regulují okruh společenských vztahů stejného druhu, určitého typu (hovoří se např. o institutu vlastnictví, manželství, služebního poměru vojáka z povolání či odpovědnosti za škodu).

 **Právní odvětví** je obvykle charakterizováno jako souhrn právních norem, které upravují určitou skupinu právních vztahů (ústavní, občanskoprávní, pracovní či finanční). Právní odvětví představuje vyšší skladební jednotku v systému práva než právní norma a právní institut. Dělení právního řádu na jednotlivá odvětví nemá přesná kritéria. Vychází zpravidla z tradic a významu určité skupiny vztahů pro danou společnost.

 Jednotlivá právní odvětví můžeme v podmínkách naší právní kultury zařadit do dvou, resp. tří skupin. Veřejné právo tvoří právní normy, které upravují vztahy mezi státem jako nositelem státní moci na straně jedné, a fyzickými a právnickými osobami na straně druhé. Pro tyto vztahy je typické nerovné postavení subjektů, konkrétně nadřazené postavení státu jako reprezentanta veřejných zájmů vůči občanům a jiným právním subjektům. Mezi **veřejnoprávní odvětví** bývají řazena především tato právní odvětví:

* **ústavní právo** (soubor právních norem nejvyšší právní síly, které upravují nejdůležitější vztahy ve státě, a to uspořádání státu, rozdělení a výkon státní moci a základní práva a svobody osob, základními prameny jsou Ústava ČR a Listina základních práv a svobod),
* **trestní právo** (soubor právních norem upravujících otázku viny a trestu za trestné činy, dělí se na hmotné a procesní, základními prameny jsou trestní zákoník a trestní řád),
* **správní právo** (soubor právních norem, které upravují organizaci a činnost veřejné správy, dělí se na obecnou, procesní a zvláštní část),
* **právo sociálního zabezpečení** (souhrn právních norem upravujících hmotné zabezpečení a služby poskytované státem občanům, kteří v důsledku sociální události nemohou být výdělečně činní a jejichž sociální práva jsou ohrožena, jeho pilíře tvoří sociální pojištění, státní sociální podpora a sociální pomoc),
* **finanční právo** (souhrn norem finančního práva upravuje vztahy vznikající v procesu tvorby, rozdělování a používání peněžní masy, člení se na část obecnou a zvláštní),
* **mezinárodní právo veřejné** (soubor právních pravidel, která upravují chování států a jiných subjektů veřejného práva v mezinárodních vztazích, jeho součástí je mezinárodní humanitární právo),
* **právo Evropské unie** (souhrn pravidel upravujících organizaci a fungování Evropské unie, tvoří jej zejména tzv. primární právo, tedy zakládající, novelizační a přístupové smlouvy, dále též tzv. sekundární právo jako samotné právní akty orgánů Evropské unie, tj. nařízení, směrnice, rozhodnutí, doporučení a stanoviska).

 Pro soukromé právo je charakteristické rovné postavení subjektů, je pro ně typický smluvní princip a možnost účastníků měnit souhlasnými projevy vůle obsah právního vztahu. Mezi **soukromoprávní odvětví** bývají nejčastěji řazena právní odvětví, jako je:

* **občanské právo** (právní odvětví upravující soukromoprávní vztahy, dělí se na občanské právo hmotné a procesní, mezi základní prameny patří občanský zákoník a občanský soudní řád),
* **obchodní právo** (odvětví soukromého práva zabývající se obchodními vztahy, tedy právními vztahy vznikající mezi podnikateli v souvislosti s jejich podnikatelskou činností, má svoji obecnou a zvláštní část, kam patří např. soutěžní právo a právo cenných papírů),
* **pracovní právo** (upravuje právní vztahy mezi zaměstnanci a zaměstnavateli, vztahy kolektivní povahy související s výkonem závislé práce a činností odborových organizací, některé právní vztahy před vznikem pracovněprávních vztahů, pracovní podmínky zaměstnanců a ochranu jejich zdraví, člení se na individuální pracovní právo, tzv. právo pracovní smlouvy, a dále na kolektivní pracovní právo, tzv. právo kolektivní smlouvy, hlavními prameny pracovního práva v ČR jsou zákoník práce, zákon o kolektivním vyjednávání a zákon o zaměstnanosti),
* **mezinárodní právo soukromé** (právní odvětví, které upravuje soukromoprávní vztahy s mezinárodním prvkem, zahrnuje obecnou a zvláštní část a oblast mezinárodního práva procesního, základním pramenem je zákon o mezinárodním právu soukromém).

 Vedle těchto dvou základních kategorií existuje kategorie **právních odvětví se smíšenou povahou.** Lze sem zařadit právo životního prostředí, jež obsahuje předpisy veřejnoprávního charakteru, stejně tak i soukromoprávního, stejně tak sem bývá někdy řazeno pracovní právo.

 Vedle tradičních právních odvětví existují i **právní pododvětví a účelová odvětví** – právo dopravní, právo měnové, právo autorské, policejní právo, právo bezpečnosti a obrany nebo právo služebního poměru.

## Tvorba práva

Pod pojmem **tvorba práva** lze v teorii práva rozumět zejména proces vytváření právních norem jako závazných pravidel, které jsou uznány a jejich plnění je vynucováno státem. Přitom lze lišit několik způsobů vytváření těchto pravidel, tedy právních norem, či obecněji tvorby práva (Gerloch 2008). Na prvním místě lze zmínit **imperativní (autoritativní) způsob tvorby práva,** kdy právní normy vznikají v tzv. legislativním procesu, nebo v rámci rozhodovací praxe soudů. Dalším způsob tvorby práva je **tzv. konsenzuální způsob tvorby práva,** kdy prameny práva vznikají jako výsledek souhlasného (shodného) projevu vůle, resp. průniku vůlí, a výsledkem jsou typicky normativní právní smlouvy. Konečně třetí způsob tvorby práva představuje **spontánní tvorba práva (tzv. konvencí),** která je spojována s tvorbou nepsaného práva, zejména právních obyčejů a právních principů.

 Pro ČR, která náleží do kontinentálně evropského typu právního systému, je typické, že převažujícím způsobem tvorby práva je vytváření právních předpisů v legislativním procesu. Soudní rozhodnutí (resp. precedenty jako první rozhodnutí ve věci) nepatří mezi prameny práva, ovšem jistou výjimku představují nálezy Ústavního soudu ČR. Prostřednictvím těchto nálezů vystupuje Ústavní soud v pozici tzv. negativního zákonodárce, těmito nálezy je oprávněn rušit právní předpisy nebo jeho ustanovení pro rozpor s právním řádem, resp. s Ústavou, ústavními zákony a zákony. Tvorbu práva v ČR jako členském státu Evropské unie významně ovlivňuje i normotvorná činnost tohoto subjektu práva – vydaná nařízení jsou bezprostředně závazná v členských státech (mají tzv. přímý účinek), směrnice pak určují výsledek, který má být v jednotlivých státech dosažen, samotná implementace je pak na každém státu, což vyvolává např. potřeby vytvoření nového zákona či novelizace existujícího právního předpisu.

 **Legislativní proces** lze obecně vymezit jako proces přípravy, tvorby, projednávání a schvalování normativních právních aktů. Legislativní pravomoc, čili pravomoc vydávat normativní právní akty, mají v ČR Parlament, vláda, ministerstva, ostatní správní úřady (ústřední orgány státní správy – Národní bezpečnostní úřad, Státní úřad pro jadernou bezpečnost apod.), některé územní správní úřady a orgány územní správy (zastupitelstva a rady obcí a krajů).

 Legislativní proces lze stručně nastínit v případě tvorby zákona (konkrétně vládního návrhu zákona). Legislativní proces lze úžeji vnímat jako proces přípravy, tvorby, projednávání a schvalování zákona ze strany iniciátora návrhu zákona (např. vlády), Parlamentu a prezidenta republiky, který končí jeho vyhlášením ve Sbírce zákonů. Zákonodárná iniciativa je v ČR svěřena poslanci, skupině poslanců, Senátu, vládě nebo zastupitelstvu vyššího územního samosprávného celku (kraje). Na úrovni vlády tak např. vznikají věcné záměry zákonů, návrhy zákonů, vyhlášky a nařízení vlády, z těchto se do Parlamentu postupují jen návrhy zákonů – vládní návrhy zákona. Dále existují i nevládní návrhy, které míří do Parlamentu jako výsledky zákonodárné iniciativy krajských zastupitelstev, nebo skupiny poslanců.

 Mechanismus přípravy a tvorby právních předpisů včetně způsobu jejich projednávání a schvalování se řídí na úrovni vlády Legislativními pravidly vlády, na úrovni Parlamentu zákonem o jednacím řádu Poslanecké sněmovny Parlamentu (PSP) ČR a zákonem o jednacím řádu Senátu ČR. Na úrovni vlády tvoří právní předpisy ministerstva a jiné ústřední orgány státní správy (předkladatelé materiálů). Při přípravě právních předpisů se musí postupovat v souladu s Legislativními pravidly vlády (upravují požadavky na obsah a formu předpisů), musí jim předcházet podrobná analýza právního a skutkového stavu, včetně hodnocení dopadů (tzv. RIA).

 Návrhy legislativních materiálů jsou zasílány k vyjádření tzv. připomínkovým místům (ministerstva, jiné ústřední orgány státní správy, kraje, Kancelář prezidenta republiky, Kancelář PSP ČR, Kancelář Senátu apod.), přičemž připravované zákony se zveřejňují na internetu v tzv. knihovně připravované legislativy. Na legislativním procesu se podílí také Legislativní rada vlády jako poradní orgán vlády a její pracovní komise.

 Po skončení připomínkového řízení jsou materiály předkládány k projednání vládě. Na jednání vlády jsou předkládány věcné záměry zákonů, návrhy zákonů a nařízení vlády. V případě schválení návrhu zákona se tento postupuje dál v podobě vládního návrhu zákona do PSP ČR. Legislativní proces na úrovni vlády probíhá přes elektronickou knihovnu Úřadu vlády ČR eKLEP .

 Vládní návrh zákona v listinné podobě zasílá předseda vlády předsedovi PSP ČR. Její předseda jej postupuje organizačnímu výboru PSP ČR, všem poslancům a klubům. Jednání o vládním návrhu zákona probíhá v rámci třech čtení. Pokud text zákona projde dolní komorou Parlamentu, je postoupen dále do horní komory – Senátu.

 Po schválení zákona Senátem zasílá předseda PSP ČR přijatý zákon prezidentu republiky. Pokud prezident republiky zákon podepíše, může být za stanovených pravidel vyhlášen ve Sbírce zákonů.

 Pokud není návrh v senátní fázi schválen, návrh se vrací do PSP ČR, kde se rozhodne o výsledku projednávání. Pokud je zákon vrácen, hlasuje o něm PSP ČR nadpoloviční většinou všech poslanců. Podobně vrátí-li prezident přijatý zákon PSP ČR do 15 dnů, předseda PSP ČR předloží vrácený zákon PSP ČR. Pokud PSP ČR přehlasuje prezidenta republiky nadpoloviční většinou všech poslanců, zákon se vyhlásí. Jinak platí, že zákon nebyl přijat.

 Právní předpisy nabývají platnosti dnem jejich vyhlášení ve Sbírce zákonů. Pokud není stanovena účinnost později, nabývají právní předpisy účinnosti 15. dnem po vyhlášení. Vyžaduje-li to naléhavý obecný zájem, lze výjimečně stanovit dřívější počátek účinnosti, nejdříve však dnem vyhlášení.

 Parlament a zastupitelstva vydávají **tzv. originární (původní) normativní právní akty** (Ústavu, ústavní zákony, zákonná opatření Senátu, obecně závazné vyhlášky krajů a obcí), které upravují původním způsobem společenské vztahy.

 **Derivativní (odvozené) normativní právní akty**, tzv. prováděcí předpisy, jsou pak vydávány k podrobnější úpravě (provedení) původních aktů (např. zákonů). Vláda tak vydává nařízení vlády, ministerstva a další ústřední správní úřady vyhlášky, rada kraje a obce nařízení kraje a nařízení obce apod.

 Podmínkou platnosti právních předpisů je jejich řádné vyhlášení. Právní předpisy s celostátní působností se vyhlašují publikováním ve Sbírce zákonů ČR, právní předpisy kraje se vyhlašují publikováním ve Věstníku právních předpisů kraje, právní předpisy obce se vyhlašují vyvěšením na úřední desce obecního úřadu.

 Výsledkem normotvorné činnosti daného státu je právní řád. **Právní řád** představuje systém pramenů práva obsahujících právní normy určitého státu, tedy souhrn pramenů práva platných v daném státě. Právní řád obsahuje všechny právní normy ve státě a je stupňovitě uspořádán podle jednotlivých právních norem, kde je každá v organickém vztahu k ostatním, vytváří tak vnitřně jednotný a organický celek. Normy se obsahově doplňují, navazují na sebe a nesmějí být mezi nimi rozpory. Každý zákon musí být v souladu s ústavou a žádný prováděcí předpis nesmí zákonu odporovat, ani ho rozšiřovat či zužovat. Právní řád je v ČR tvořen zákony a dalšími právními předpisy, mezinárodními smlouvami, k nimž dal souhlas Parlament ČR, a nálezy Ústavního soudu, kterými lze zrušil určitý zákon, jiný právní předpis nebo jejich jednotlivá ustanovení.

 Pro získání aktuálních informací o českých právních předpisech a jejich paragrafovaného znění slouží některé užitečné internetové aplikace, např.

* [www.portal.gov.cz](http://www.portal.gov.cz) – aplikace pro vyhledávání v zákonech,
* [www.zakonyprolidi.cz](http://www.zakonyprolidy.cz) – aplikace pro vyhledávání v zákonech,
* [www.wkcr.cz/](http://www.wkcr.cz/) – modul Připravovaná legislativa, konkrétně viz <http://aspi.aspi.cz/lp/>,
* [www.usoud.cz](http://www.usoud.cz) – aplikace NALUS (Nálezy Ústavního soudu), resp. přímo <http://nalus.usoud.cz/Search/Search.aspx>.