**ОСНОВИ ПРАВА**

**V ПРЕДАВАЊЕ 23.03.2021. 27-30**

1. **Правни поредак**

Правне норме које утичу на људско понашање у једном друштву називамо стварне правне норме. Оне су међусобно повезане и чине друштвени поредак регулисан правом. Дакле, скуп повезаних правних норми и људско понашање по њима резултирају правним поретком у једном друштву. Поред правног постоје и други поретци: економски, морални, политички и др. Правни поредак има два основна обележја:

• нормативни (скуп важећих правних норми и из правних аката), и

• фактички (понашање, предузимања телесних и радњи људи по нормама). Фактички елеменат удахњује живот нормама, које би без понашања по њима биле мртво слово на папиру, безвредна хартија. Материјалне радње људи по правним нормама претпостављају правни субјективитет појединаца, односно могућност да преузимају права и обавезе. Правне норме су систематизоване по строгим логичким критеријумима.

Цео правни поредак почиње стварањем најопштијих норми, развија се доношењем појединачних, најконкретнијих норми, а завршава се понашањем људи у складу са њима. Стога се може рећи да је и циљ доношења правних норми и изградња правног поретка остваривање одређеног понашања људи у једном друштву, што најчешће значи, у једној држави.

Правни поредак се налази у сталном процесу мењања и прилагођавања друштвеним потребама. Норме које су савремене и сасвим одговарајуће у једном историјском тренутку, већ у наредном постају неприхватљиве и ретроградне. Може се рећи да правне норме врше стални утицај на понашање људи, али и да различита деловања човека захтевају стална прилагођавања правне стварности. Зато смо и данас, у условима брзог техолошког и научног напретка, сведоци неопходности нормативних промена. У вези са тим, треба рећи да постоје схватања која се залажу за укидање закона као основног општег правног акта данашњице, превасходно, због спорости поступка његовог доношења и за прелазак на ефикасније облике уређивања друштвеноправних односа, пре свега, због бржег, друштвено оправданијег начина усвајања. Наравно да таква стремљења изазивају одређене мисаоне резерве у погледу настанка друштвене фазе умањивања демократских историјских тековина уз „оправдање“ неопходности брзине друштвених промена које се „морају пратити временски и функционално ефикасним )дакле, брзим) нормирањем.

1. **Правни систем**

Већ је наведено да се правни поредак састоји од мноштва општих и појединачних правних норми и аката, као и конкретних правних односа, који чине једну кохерентну и непротивуречну целину. При том, оне су, по одређеним заједничким карактеристикама, систематизоване у мање целине према томе које друштвене односе уређују.

Правни систем сачињавају опште правне норме груписане у све веће и веће критријумски уређене целине. Правна наука има за задатак да утврди те критеријуме и систематизује правни материјал, пре свега, према изворима права како би се добила један логичан и уређен скуп правних норми Поред извора права мора се водити рачуна и о појединачним нормама које се доносе на основу тих извора. Ово је од посебне важности кад је реч о тзв. правним празнинама које представљају фактичку ситуацију за коју не постоји изричита норма којом се уређује дотични друштвени однос, па је неопходно систематским тумачењем доћи до решења одређене, често спорне правне ситуације. Правни систем се конституише тако што се анализирају поједине опште норме да би се утврдиле њихове битне карактеристике на основу којих се врши разврставање у одређене правне целине. Тако, кад се утврди да једна норма регулише слободне односе између правних субјеката, без утицаја државе, ради се о елементу грађанског права, а кад регулише принудне односе (држава има монопол принуде) ради се нпр. о елементу кривичног или управног права.

1. **Главне гране права**

Уставно право је основна грана правног система, баш као што је и устав основни и највиши правни акт сваког правног поретка. Уставно право обухвата норме које одређују основе економског и политичко-државног уређења. Оно, заправо, садржи основна начела свих осталих грана права. Можемо у потпуности прихватити мишљење проф. Лукића да је уставно право „... скуп правних норми које регулишу основе целокупне друштвене и државне организације и организацију представничких државних органа“.

Управно право је скуп правних норми којима је регулисана организација и делатност државне управе. Под тим се подразумева однос између управе и других субјеката. То су правне норме које регулишу организацију државне управе, њену делатност, средства којима располаже и контролу над законитошћу њеног рада.

Судско право представља посебну грану права којом се регулише организација и делатност судских органа. У то спадају прописи о организацији судова и начину њиховог поступања. Према Уставу Србије код нас се образују судови опште и посебне надлежности. Зависно од врсте судских случајева разликујемо неколико поступака: грађански парнични поступак (регулише доношење судских одлука у грађанским споровима); кривични судски пступак (регулише доношење одлука у кривичним споровима); ванпарнични поступак (регулише доношење судских одлука у поступку када нема спора) и извршни поступак (регулише делатност суда и других органа у поступку извршења судских одлука). Највиши суд у Србији је Врховни касациони суд, док Уставни суд штити уставност, законитост и мањинска права и слободе.

Породично право регулише породично-правне односе у које спадају имовински, старатељски и други.

Грађанско право представља једну од најважнијих грана права јер регулише имовинске односе, а уствари тиме основне економске односе, како би се очувао дати облик својине. Могло би се одредити као скуп правних норми којима се одређују таква права и дужности које се могу заснивати и преносити правним пословима. Основна одлика правног посла јесте аутономија, односно слобода воље странака, што је уједно и најважнија одлика грађанског права. То значи да субјекти слободно располажу својим правима и слободно преузимају обавезе. Грађанско право дели се на три области: облигационо, стварно и наследно право.

Облигационо право регулише облике размене роба, док стварно право регулише односе између људи поводом ствари које нису у процесу размене, и обухвата институције својине, службености и залоге. Наследно право обухвата норме које регулишу имовинске односе који настају као последица смрти неког лица.

Привредно (трговинско) право регулише организацију и делатност привредно-правних субјеката у њиховом привредном пословању. Будући да односи свих субјеката настају правним пословима, а имовинског су карактера, то између привредног и грађанског права нема битне разлике, тј. привредно право је претежно саставни део грађанског права. Разлика је у томе што се привредно-правни послови склапају много брже и углавном су типског карактера (уговори по пристанку). Зато и спорове из ове области решавају посебни (трговински) судови по посебном поступку.

Радно право се такође развило из грађанског права и то из уговора о раду. Обзиром на велики значај радноправних односа, у ову област се све више мешала држава, тако да оно данас садржи знатан део јавноправних елемената јер држава прописује и обезбеђује читав низ важних права за људе који су у радном односу. Норме радног права регулишу односе радника у раду (заснивање радног односа, распоређивање на радно место, радно време, дужину и организацију одмора, учешће у расподели итд.) и односе у вези са социјалним осигурањем (здравственим, пензијским и инвалидским осигурањем итд.). Можемо констатовати да је основни задатак радног права да се бави нормама и институтима којима се остварују тзв. минимуми стандарда рада који представљају друштвено прихватљиву доњу границу гарантовања права запосленима и, у извесној мери, послодавцима уз респект према економској страни пословања, не сме се заборавити да је један од постулата Радног права садржан у латинској изреци *favor laboratres* што значи да треба имати у виду да су запослени правно – економски слабија, инфериорнија страна у односима у области организованог рада и јој треба пружити одређену заштиту.

Кривично право представља скуп правних норми које одређују кривична дела и санкције за учиниоце истих. Под кривичним делима подразумевају се људске радње које су друштвено опасне, противправне и законом изричито одређене као кривична дела. То су најтежи деликти из свих грана права и због тога су издвојена из њих и сакупљена у оквиру кривичног дела. Оно представља једну од најстаријих грана права и садржи још увек у себи низ елемената из ранијих епоха. Кривичне санкције деле се на: *казне* и *мере безбедности*.

Казна се састоји у одузимању одређених битних добара учиниоцу кривичног дела у циљу одмазде и застрашивања других лица да не би извршила исто кривично дело. Добра која се одузимају иду од живота (смртна казна) до ситних имовинских добара.

Дакле, кривично право има превентивну функцију (да се кривичноправном претњом потенцијани починиоци одврате од чињења кривичних дела) и репресивну (да починиоци кривичног дела сносе, по себе, непријатне последице свог противправног понашања у смислу одузимања имовине, лишавања слободе – понегде, у одређеним околностима и живота, и сл. што, такође, има и посредну превентивну функцију).

Мере безбедности су санкције које превасходно имају за циљ преваспитавање починиоца кривичног дела, са циљем да он постане нормалан и пуноправан члан друштва. Мере безбедности могу бити медицинског, васпитног и друштвеног карактера.

Међународно право се дефинише као скуп прописа који регулише односе са елементом иностраности. Таквих односа има две врсте: између држава и између појединаца. Сходно томе и међународно право дели се на две основне гране: међународно јавно и међународно приватно право. Не постоје правне норме које би имале универзалну примену и за чије кршење би следила обавезна примена одређених санкција. Такође не постоје ни универзални судски органи који би имали надлежност у целој међународној заједници. Као што смо нагласили сувереност је једна од битних карактеристика држава. Због тога, строго формално посматрано, међународно право и није право. Али свака држава има своје сопствено међународно право које сачињавају њени прописи о међународним односима. Због тога се међународно право држава међу собом разликује.

1. **Примена (тумачење) права**

Да би се правне норме (посебно опште), односно право, практично применило, неопходно је утврдити њихов прави смисао и садржину. То се остварује тумачењем права. Често, сасвим прецизно формулисане и јасне норме имају различито суштинско значење од оног до којег смо дошли ''на први поглед.''

У нашој правној теорији постоји илустративан пример који наводи и К. Чавошки у свом уџбенику. ''Један мечкар, прозебао и испребијан од дуготрајног потуцања по сиромашним селима и блатњавим друмовима, једног суморног зимског дана са својим чупавим пратиоцем, упутио се на железничку станицу. Сав срећан, повео је свог медведа према чекаоници трећег разреда, у нади да ће се огрејати поред ужарене пећи, а можда и зарадити коју цркавицу незграпном игром свог, већ оронулог пратиоца. Међутим, на самим вратима застаде, запрепашћен угледавши натпис ''забрањено псе уводити у чекаоницу.'' Стајао је тако који час у недоумици, а онда је дубоко потиштен, са својим медведом потражио заклон у некој заветрини да ту још сатима чек воз који ће их одвести у други крај, где су, можда, друмови бољи, а људи самилоснији. Јер, колико год да је жудео за топлим огњиштем, расуђивао је као разборит човек. Ако се ни пси не могу уводити у чекаоницу, ова забрана утолико више важи за једног медведа! Да је, којим случајем имао правничко образовање, могао би се похвалити, ако би то била нека утеха, да је закључујући од мањег ка већем (*argumentum a minori ad maius*) дошао до сазнања које га је заштитило од позамашне глобе и великих непријатности. А можда је и боље што није био упућен у све танчине стручног тумачења права, јер би се тада радије послужио закључивањем на основу супротности (*argumentum a contrario*), па одрезао: Ту је само псима забрањено, а мој Мартин није пас!''

Пропусти доносиоца правних аката и језичка несавршеност узрокују проблеме који настају у вези са применом правних правила, односно тумачењем истих. Недвосмислено је да постоје опште правне норме које имају сасвим јасно језичко и правно значење и нема никаквих недоумица у вези њихове примене. Међутим, постоји и одређени број случајева које је тешко подвести под општу правну норму. Тако, К. Чавошки у цитираном делу користи случај Бојл у којем се у тумачењу значења израза ''возило'' (појављује се, поред осталог и у законским прописима који се односе на забрану преласка државне границе украденим возилом) појавио проблем да ли се тај израз односи и на авион, а ''могло се поставити и питање да ли реч ''возило'' у овим нормама укључује и бицикле и дечје аутомобиле.''

Вештина тачног разумевања неког текста и утврђивање његовог стварног значења јесте тумачење. Тумачење права за циљ има спознају правог смисла правне норме. Предходно је неопходно утврдити тачан текст норме и проверити њено правно важење, односно да ли је на правној снази. Прва фаза правног тимачења је језичко тумачење. То значи да потребно добро владати лингвистичким знањима (познавати језичка правила) која су коришћена приликом доношења, пре свега, одређене опште правне норме. При томе се сваком језичком знаку мора дати његово најуобичајеније значење, а тек затим остала.

После језичког тумачења, прелази се на утврђивање стварног, правог значења правне норме. Свака норма се доноси из одређеног друштвено постојећег разлога, што значи да се доношењем сваке правне норме жели остварити неки циљ. Веома важан циљ права је да се утиче на понашање људи у одређеном смеру.

По теорији слободног тумачења значење норме не мора бити одређено језичким одређењем. Ово је неприхватљиво јер, у суштини, представља креирање права од стране оног ко га примењује. Постоји више врста тумачења правних норми од којих су најпознатије: логичко, систематско, историјско и циљно.

• Логика као наука, има своје законитости које могу да се примене приликом тумачења права. У овом случају може се доћи до закључака, (тумачења) који нису изричито изражени језиком. Свакако да не сме доћи до привуречности тумачења у односу на језичке изразе. Значење норме може бити прикривено, па се логичком анализом долази до откривања потпуног значења исте.

• Систематско тумачење (само име каже) подразумева добро познавање правног система и довођење у везу одређене правне норме са другим у том систему. Чврстина повезаности свих правних норми у једну јединствену и непротивуречну целину (правни систем) основа је ове врсте тумачења права и омогућује правилно закључивање у откривању правог, стварног значења правне норме.

• Историјско тумачење се занива на откривању историјских околности које су утицале на развој значења норме. Једна од најважнијих радњи је испитивање друштвених околности које су постојале у тренутку доношења норме, све до момента тумачења. Испитивање тих околности, као нпр. предлози норме, дискусије у јавности, навођење циљева доношења норме у време њеног усвајања и др, може, у знатној мери, допринети правилном спознавању праве суштине једне правне норме.

• Свим предходнонаведеним тумачењима идентификују се могућа значења правне норме и представљају припрему за утврђивање правог смисла, односно које је тачно значење правне норме. То се постиже применом циљног тумачења које захтева велико социолошко знање тумача и системско познавање права. Објективан циљ доношења сваке правне норме је остваривање интереса владајуће класе.

На крају ћемо поменути и аналогију која, шире посматрано, спада у област тумачења права. У сваком случају она се користи за попуњавање, решавање проблема, ''правних празнина.'' Наиме, разноликост друштвених односа који су променљива категорија, узрокује да увек постоје одређне недоречености правног система, односно да поједини друштвени односи нису уређени изричитим односним правним нормама.