

# فلسفه حقوق



جلسه سوم

پوزیتیویسم قانونی

(آستین)

## حقوق معنوی

- اختصاص - این مطلب به پروژه توانا مربوط به سازمان E-Collaborative for Civic Education اختصاص دارد و استفاده از آن می بایست با ذکر نام سازمان تهیه کننده انجام شود.
- غیر تجاری - این مطلب برای استفاده های غیر تجاری می باشد و برای هیچ گونه منفعتی بهره برداری نخواهد شد.
- اشتراک - اگر می خواهید هر گونه تغییری در مطلب وارد کنید، شما می توانید حاصل کار را تنها تحت مجوز E-Collaborative for Civic Education منتشر کنید و برای ایجاد بدنه اصلی اطلاعات، این تغییرات را باید با E-Collaborative for Civic Education به اشتراک گذارید.

## پوزیتیویسم قانونی

- آموزه اصلی پوزیتیویسم قانونی: اعتبار قانونی از اعتبار اخلاقی جدا است.
- پس قانون ناعادلانه می تواند از اعتبار کافی برخوردار باشد.



# قرائت سکولار

- در پاسخ به نظریه حقوق طبیعی، آستین، قرائت سکولار از نظریه حکم الهی عرضه می کند.
- کار قانون عمدتاً منع کردن است برای تنظیم روابط جامعه پس:  
قانون = حکم یا فرمان Command
- وجوه حکم یا فرمان:
  - ابراز درخواست یا تمایل است.
  - نشان دهنده این امر است که در صورت سرپیچی از درخواست، امری زیان بار یا شر بر فرد تحمیل خواهد شد.

## قانون و مجازات

- آستین مسئولیت کیفری را بررسی می کند و مسئولیت مدنی را فراموش کرده است.
- در اینجا قانون و مجازات رابطه عمیق و ضروری دارند.
- ولی این تعریف بسیط است، چون در این صورت مثلا فرمان یک فرد مسلح هم که به زور به ما دستور می دهد، قانون است.

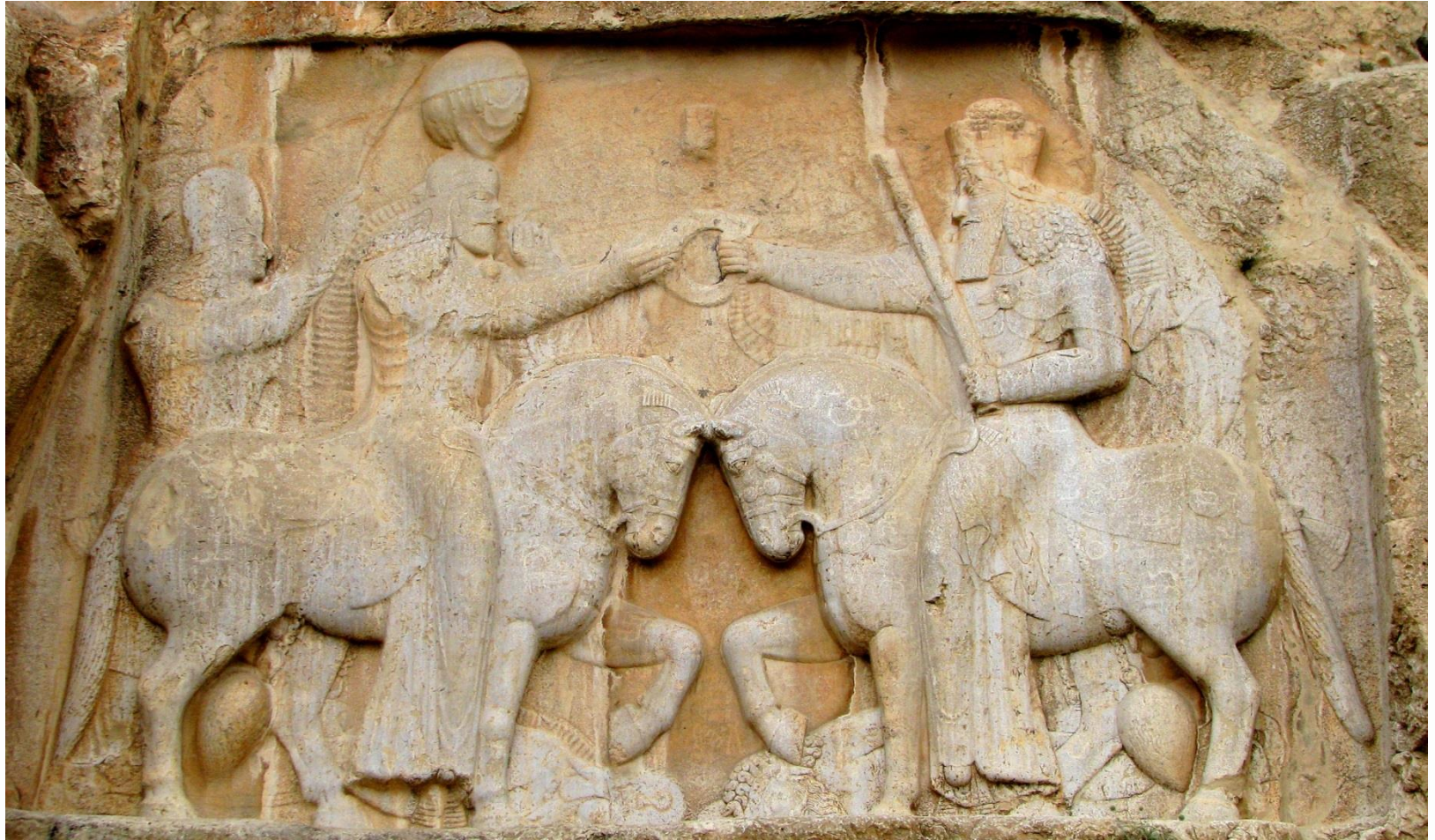


# حاکم

- آستین: حکم و فرمانی قانون است که از طرف حاکم sovereign باشد.
- پس هر حکم و فرمانی قانون نیست و منشا صدور مهم است.
- حاکم کیست؟

دو شرط وجود دارد:

- بخش عمده افراد جامعه برحسب عادت از فرامین حاکم پیروی کنند. (ذهنیت افراد مهم نیست، رویه موجود مهم است)
  - خود حاکم عادت به پیروی از کس دیگری ندارد.
- پس جامعه به دو بخش حاکم (ان) و بدنه تقسیم می شود.



# حاکم و قانون

- مهم ترین کار آستین: تعیین مفهوم حاکم است.
- قانونیت قانون در گرو ریشه و تبار قانون است.
- خود قانون گذار هم جزو قانون است. ولی این مشمولیت را خودش تعیین کرده و عادت به پیروی از دیگران ندارد.





# احکام

- در نظریه آستین آن دسته از احکام، قانون هستند که:
- ۱- ناظر به شخص خاصی نباشد (عام باشد)
- ۲- عمل خاصی نباشد. بلکه نوع خاصی از عمل باشد. عنوان یک عمل را ممنوع می کند نه یک کار خاص را.



## انتقادات به آستین

۱- مجازات بخش ضروری قانون است و قانون بدون مجازات، قانون نیست. پس آستین فقط قوانین کیفری را در نظر گرفته است.

■ پاسخ: مجازات دو نوع است: تنبیهی و کیفری- تحریمی یعنی آن دسته از قوانینی که اگر نپذیری از مواهب و ضمانت قانون محروم می شوی.

۲- نظام حقوقی سالم و پایدار، نظامی است که در آن افراد خود را مکلف به پیروی از قوانین بدانند.

مکلف بودن being obligated : افراد آن را درست می دانند.

ملزم بودن being obliged : دلیل تبعیت، ترس است.

تفاوت این دو توسط آستین دقیق تعیین نشده است و زور نقش اساسی ایفا می کند.

۳- مهم ترین ایراد، ایراد هارت است. وقتی حاکم عوض می شود، چگونه اقتدار وضع قانون تداوم می یابد و به حاکم بعدی منتقل می شود؟ نظریه آستین نمی تواند این را توضیح دهد.

# انتقادات به آستین

۱- اعتبار persistence

۲- قدرت وضع قانون continuity

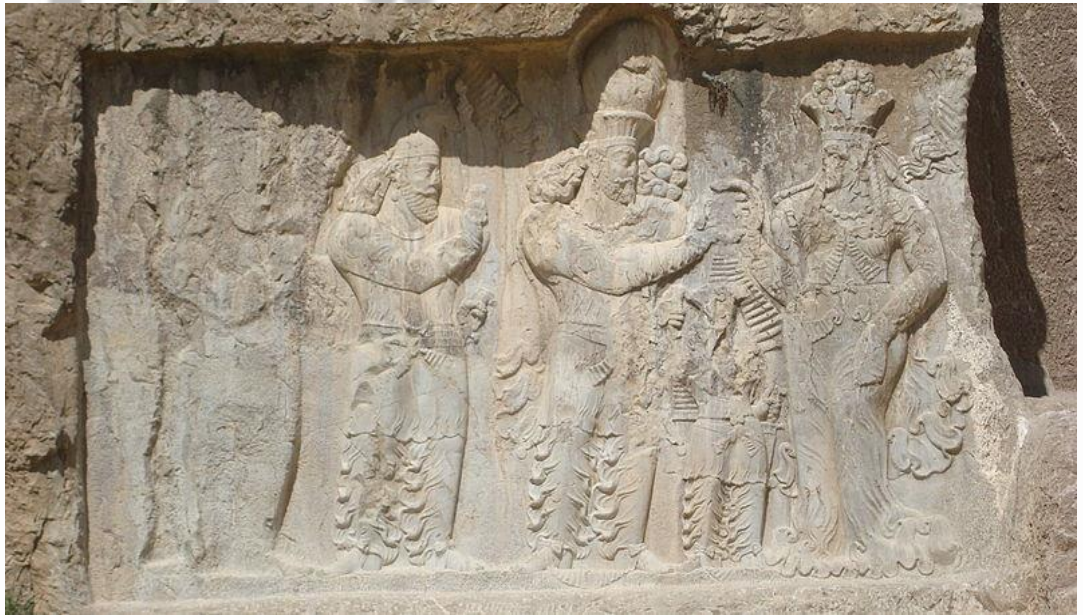
از نظر هارت تئوری آستین نمی تواند این دو را توضیح دهد.

در نظر آستین با مردن حاکم اول، مردم فوری عادت به پیروی از جانشین وی ندارند. پس با مرگ حاکم اول، قوانین می میرند و جانشین او نیز توان قانون گذاری ندارد، حتی حکم قبلی را هم نمی تواند تنفیذ کند.

▪ پاسخ: منشا قانون حاکم نیست بلکه مسند حاکمیت است.

▪ پاسخ: این دیگر مدل آستینی نیست و باید مجموعه قواعدی وجود داشته باشد که تعیین کند مسند حاکمیت چیست. و حال سوال این است که این قواعد از کجا آمده است؟

• هارت معتقد است زور، مایه قانون نیست. قاعده Rule، گوهر قانون است.



## حقوق معنوی

- اختصاص - این مطلب به پروژه توانا مربوط به سازمان E-Collaborative for Civic Education اختصاص دارد و استفاده از آن می بایست با ذکر نام سازمان تهیه کننده انجام شود.
- غیر تجاری - این مطلب برای استفاده های غیر تجاری می باشد و برای هیچ گونه منفعتی بهره برداری نخواهد شد.
- اشتراک - اگر می خواهید هر گونه تغییری در مطلب وارد کنید، شما می توانید حاصل کار را تنها تحت مجوز E-Collaborative for Civic Education منتشر کنید و برای ایجاد بدنه اصلی اطلاعات، این تغییرات را باید با E-Collaborative for Civic Education به اشتراک گذارید.