



# فلسفه حقوق

جلسه هفتم

## واقع گرایي قانون

## 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.

# شکل گیری واقع گرایی قانون

- در انتقاد به پوزیتیویسم قانونی شکل گرفته است.
- در مدل هارت، ساختار دادرسی معقول و منطقی است. در این مدل است که هیئت منصفه گناهکاری را تعیین می کند و قاضی حکم را از روی مواد قانونی تطبیق می دهد.
- در نقد این موضع به واقع گرایی می رسیم که عمدتاً وکلا و کسانی هستند که با قانون سروکار دارند.
- آن ها قانون را حاصل محاکم هم می دانند پس قانون عبارت است از پیش بینی رفتار محاکم.
- در اینجا شخصیت قاضی اهمیت می یابد.
- پس عوامل فراقانونی نقش موثرتری از قانون بر رفتار محاکم دارند.
- قانون عبارت است از هرچه که محاکم می گویند و رفتار می کنند.



019  
TAVAANA

www.tavaan.com

# قانون: تصمیمات مراجع و مقامات قانونی چرا؟

- قاضی برای صدور حکم علاوه بر قواعد حقوقی (عوامل حقوقی) به عوامل فراحقوقی (اقتصادی، اجتماعی...) نیز متوسل می شود.
- قواعد حقوقی به تنهایی نمی توانند پاسخ دعاوی را بدهند.
- قضات باید به بهترین شیوه های حل و فصل دعا فکر کنند.

# صدور حکم

- برای صدور حکم این مراحل باید طی شود:
  - ۱- قاضی واقعیت امر را تشخیص دهد
  - ۲- قاضی تشخیص دهد که این واقعیت و مورد حقوقی مصداق چه مقوله ای است
  - ۳- قاضی بر مبنای شهودات و ظنون تصمیم بگیرد
  - ۴- قاضی به کتاب قانون مراجعه کند و تصمیم خود را توجیه کند
- پس تشخیص حقوقی قاضی، قانون می سازد.
- قاضی از روی عوامل فراقانونی تصمیم می گیرد.



# مدعای واقع گرایان قانونی

- ادعای اول: عدم تعیین یا سیال بودن: قانون غالباً سیال و نامتعیین است بنابراین قضات برای حل دعاوی حقوقی لاجرم بر عوامل فراقانونی تکیه می کنند.
- ادعای دوم: قانون به معنای واقعی کلمه عبارت است از آن چه مقامات رسمی نظام حقوقی می گویند و انجام می دهند.

ادعای اول قلب ادعای دوم است و دلیل آن می باشد.

## سیالیت یا عدم تعیین

- آموزه سیالیت یا عدم تعیین قانون دو قرائت دارد:
  - عدم تعیین در مقام توجیه: قواعد قانونی را اگر برای توجیه مورد بررسی قرار دهیم به یک جواب نمی رسیم و به چند جواب می رسیم. قاضی بر مبنای شهود خود داور می کند.
  - عدم تعیین در مقام تبیین: قواعد قانونی به تنهایی نمی توانند رای قاضی را تبیین کنند. ما به نتیجه «باید» فقط با اتکا به قواعد قانونی نمی رسیم.



# عدم تعیین در ذات قانون نهفته است چرا؟

- تشخیص و اقییات مربوط به یک دوا حقوقی همیشه منجر به نتایج یکسان نمی شود.
- ممکن است قضات مختلف، دعاوی حقوقی مورد بررسی را در طبقات گوناگون جای دهند.
- ممکن است قضات مختلف قوانین مختلفی را بر موارد مورد بررسی تطبیق دهند.
- ممکن است قضات مختلف از اصول واحد نتایج گوناگونی را بگیرند.
- قوانین نیز حاوی ابهام هستند.
- قضات مختلف با استدلال های گوناگون می توانند از قوانین به نتایج گوناگون برسند.

## استناد به تصمیمات پیشین

- در برخی نظام های حقوقی، قاضی به تصمیمات قضایی پیشین اتکا می کند.
- طبق آموزه قانون عرفی Common Law:
- دادگاه پایین تر در موارد مشابه باید طبق احکام دادگاه بالاتر در حوزه قضایی خود رای دهد.
- دادگاه پایین تر در موارد مشابه باید احکام دادگاه هم رتبه در حوزه قضایی خود را جدی تلقی کند.
- دادگاه ها باید به احکام دادگاه های حوزه های قضایی دیگر در موارد مشابه نیز نظری داشته باشند.



## انتقادات

- طبق این نظر مراجع قضایی چیست؟ به نظر برای پاسخ به این سوال باید به قاعده ای خاص متوسل شد.
- کار قاضی در مواجهه با یک مورد حقوقی واقعی و در مقام تفسیر قانون چیست؟ طبق این نظر کار قاضی در واقع تصمیم گیری و تفسیر نیست.
- طبق این نظر نمی توان میان امور حقوقی و غیر حقوقی تمایز نهاد. (ممکن است این امر از یک قاضی به قاضی دیگر فرق کند و برخی اموری که از سوی یک قاضی حقوقی است از سوی قاضی دیگر حقوقی نباشد و در پرونده بی تاثیر باشد)
- از این امر که در موارد حقوقی دشوار نمی توان به پاسخ واحد رسید نمی توان نتیجه گرفت که در قانون هرج و مرج است.
- حتی با فرض وجود موارد حقوقی مشکل که با قواعد قانونی نتوان به پاسخ رسید، باید توجه داشت که برخی موارد حتی در محکمه هم مطرح نمی شوند و طبق برخی قواعد پاسخ آن ها بدیهی 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.