**Tvorba práva**

- tvorba práva – vytváranie právnych noriem, t.j. všeobecne záväzných pravidiel uznaných a vynucovaných štátom (spoločenstvom štátov)

- právne normy vznikali spravidla v zámernom procese rozhodnutím nejakého orgánu alebo spontánne

**Základné smery pohľadu na tvorbu práva**

* Prirodzenoprávna a historickoprávna koncepcia
* Pozitivistickoprávny pohľad – právo je výsledkom vôle
* Samovoľná tvorba práva

**Spôsoby tvorby práva**

* Autoritatívne

- právne normy vznikajú v legislatívnom procese a/alebo

- právne normy vznikajú v procese rozhodovania súdov

* Konsenzuálne

- právne normy vznikajú v podobe normatívnych zmlúv

* Spontánne

- právne normy vznikajú v podobe právnych obyčajov

**Autoritatívna tvorba práva – legislatívna právotvorba**

- verejná autorita má oprávnenie tvoriť právo vzhľadom k tzv. plnosti moci (plenitudo potestatis) – tým dochádza k oddeleniu zákonodarnej moci od súdnej

- tvorba práva, dotváranie práva – na jednej strane je prijatie zákona, na druhej sú príklady

- problém interpretácie práva – strata moci nad zákonmi, interpretáciou môže byť zmena vôle zákonodarcu

- legislatívna právotvorba

 - stricto sensu – tvorba zákonov

 - largo sensu – tvorba právnych predpisov

**Legislatívna právotvorba – parlament**

- historicky nespájame tvorbu zákonov len s parlamentom

- dôležitý je prvok legitimity zákonodarstva

 - legitimita – sociálne empirická (výsledková), formálne – inštitucionálna

- dôvody pre to, aby bol parlament zákonodarcom:

 - reprezentácia a politická legitimita

 - zodpovednosť a transparentnosť

 - participácia, deliberácia a kontradiktórnosť

**Legislatívna právotvorba – výkonná moc**

- úloha výkonnej moci

* Príprava a iniciácia návrhov zákonov

- všeobecný postup:

- pochopenie problémov

- analýza vecného zámeru a limitov právnej regulácie

- návrh možnej právnej regulácie

- prepracovanie riešenia

- priebežná revízia a kontrola až do okamihu schválenia

* Prevedenie prijatých zákonov

- domýšľanie zákona

* Samostatná nariaďovacia moc, prerogatíva

- zákonodarná delegácia a substitúcia

**Zovšeobecnené skúsenosti tvorby práva – úloha výkonnej moci**

- otvorenie zmyslu právnej regulácie, ujasnenie cieľa, účelu a nevyhnutnosti aj právnych prostriedkov a metód k jeho dosiahnutiu

- posúdenie reálnosti presadenia požadovaného pravidla

- zistenie, či je určený štátny orgán zodpovedný za zaistenie realizácie stanoveného pravidla

- formulácia pravidla, vrátane prostriedkov na zistenie porušenia pravidla a kontroly jeho dodržovania

- boj proti subjektivizmu

- posúdenie ústavnosti

- sústavnú analýzu pôsobenia platného práva

- realizácia zásady zvrchovanosti zákona v tvorbe práva

**Zákonodarná delegácia**

- zákaz delegovania legislatívy

 - napr. štátne občianstvo, voľby, samospráva

- obligatórnosť delegovanej legislatívy

- stanovenie hraníc zákonodarnej delegácie

 - vláda nesmie vydať nariadenie contra legem

- odvodenosť doby platnosti

**Sudcovská právotvorba**

- súčasti:

 - súdne precedensy

 - kvázi precedensy – niečo čo vyzerá ako precedens ale nie je to precedens

 - rozhodnutia súdu normatívnej povahy

- Francúzsko – sudcom je zakázané rozhodovať spôsobom všeobecným a nariaďujúcim o prípadoch, ktoré sú im predložené

- viazaná aplikácia práva

- ustálená / konštantná judikatúra

**Autonómna normotvorba**

* Štatutárne právne predpisy

- vyhlášky obcí v samostatnej pôsobnosti

- nariadenia s obmedzenou pôsobnosťou osobnostnou a priestorovou

* Štatutárne predpisy

- komorové predpisy záujmovej samosprávy

* Vnútorné predpisy

- dispozičná autonómia

- verejnoprávna nadriadenosť v rámci orgánov verejnej správy

**Konsenzuálna tvorba práva**

- uplatňuje sa hlavne v medzinárodnom práve

- medzinárodné zmluvy – zvláštnosť vnútroštátnej záväznosti

- opinio communis doctorum

**Spontánna tvorba práva**

- právne obyčaje

- právne princípy – regulujú právo ako také

- F. Bydlinski – fundamentálne princípy

 - ochrana elementárnych osobnostných hodnôt – život, zdravie

 - sloboda – čo najmenej obmedziť ľudskú slobodu, čo najviac obmedziť štát

 - distributívna spravodlivosť – právo niečo distribuuje medzi ľudí (správne právo)

 - existenčné minimum

 - princíp diferencie – ochrana menšín

 - komutatívna spravodlivosť

 - právna istota

 - ochrana nadobudnutých práv

 - ochrana prostredníctvom štátnej organizácie

 - účelnosť, vhodnosť právnej úpravy

 - účelnosť, užitočnosť

 - účelnosť ako hospodárska efektivita