1. ΔΙΚΑΙΟ - ΗΘΙΚΗ – ΕΘΙΜΟΤΥΠΙΑ

1. Τι είναι δίκαιο;

Ο άνθρωπος είναι από τη φύση του κοινωνικός. Από την πρώτη στιγμή που εμφανίστηκε στη γη το κοινωνικό του ένστικτο αλλά και οι ανάγκες της ζωής τον οδήγησαν στη δημιουργία κοινωνικών ομάδων, που σταδιακά οργανώθηκαν σε Κράτη.

Από τη στιγμή όμως που ο άνθρωπος δε ζει απομονωμένος, αλλά συμβιώνει με τους συνανθρώπους του, είναι υποχρεωμένος να συμμορφώνεται με ορισμένους κανόνες συ­μπεριφοράς, που σκοπό έχουν την κοινωνική ηρεμία και την ειρηνική συμβίωση. Οι κανόνες αυτοί είτε θεσπίζονται και επιβάλλονται στους ανθρώπους από το κράτος, είτε προέρχονται από τη συνείδηση του ανθρώπου, είτε αποτελούν συνήθειες της κοινωνικής ζωής.

Οι πρώτοι αποτελούν το δίκαιο κάθε κράτους. Οι δεύτεροι αποτελούν τους κανόνες ηθικής και οι τρίτοι τους κανόνες των κοινωνικών συνηθειών. Ανάμεσά τους πρωταρχική θέση κατέχουν οι κανόνες δικαίου, γιατί έχουν τη δύναμη της επιβολής ή της απαγόρευσης, χωρίς φυσικά το τελευταίο να σημαίνει βία ή αυθαιρεσία. Η εξαναγκαστικότητα των κανόνων του δικαίου κινείται σε ορισμένα πλαίσια, σαφώς προδιαγεγραμμένα και σκοπός της είναι ο ομαλός διακανονισμός των αντιθέτων συμφερόντων και η εναρμόνιση των κοινωνικών σχέσεων με πνεύμα ισότητας και δικαιοσύνης. Π.χ. ο δικαστής δεν μπορεί να επιβάλει στο δράστη ενός εγκλήματος όποια ποινή θέλει, γιατί ο νόμος έχει θεσπίσει για κάθε έγκλημα, για κάθε άδικη πράξη, τα κατώτατα και τα ανώτατα όρια ποινών, ώστε ο δικαστής να απο­νείμει δικαιοσύνη, σταθμίζοντας και τις ειδικότερες συνθήκες διάπραξης του εγκλήματος. Τι είναι επομένως δίκαιο;

*Δίκαιο είναι ένα σύνολο κανόνων, που θεσπίζονται από κάθε κράτος κατά μία ορι­σμένη διαδικασία και ρυθμίζουν με τρόπο υποχρεωτικό την οργάνωση και λειτουργία του κράτους και τις σχέσεις των ανθρώπων που συμβιώνουν στο κράτος αυτό.*

Από τον ορισμό αυτό προκύπτει ότι οι άνθρωποι δεν είναι ελεύθεροι να ρυθμίσουν τις μεταξύ τους σχέσεις. Αυτές ρυθμίζονται με κανόνες, που θεσπίζονται και επιβάλλονται από το κράτος. Με τους κανόνες αυτούς οι άνθρωποι πρέπει, εξωτερικά τουλάχιστον, να συμμορφώνονται, χωρίς να ληφθεί υπόψη αν οι κανόνες αυτοί έρχονται σε αντίθεση με τις πεποιθήσεις τους, γιατί η παράβαση των κανόνων, που κάθε Πολιτεία έχει θεσπίσει ως δίκαιο, έχει ως συνέπεια διάφορες κυρώσεις π.χ. φυλάκιση, χρηματική αποζημίωση κτλ.

***2. Δίκαιο και ηθική***

Την ανθρώπινη συμπεριφορά επηρεάζουν και *οι κανόνες της ηθικής, δηλαδή οι κανό­νες που πηγάζουν από τις αντιλήψεις για το τι είναι καλό*.

Αντίθετα με τους κανόνες του δικαίου, που θεσπίζονται από το κράτος, οι ηθικοί κανό­νες προέρχονται από τη συνείδηση κάθε ανθρώπου. Οι ηθικοί κανόνες, όπως π.χ. ο κανόνας «αγάπα τον πλησίον σου ως εαυτόν», απευθύνονται στην εσωτερική διάθεση και σκέψη, στον εσωτερικό κόσμο του ανθρώπου και τον παροτρύνουν να κάνει το καλό, για να βρει ο ίδιος γαλήνη και ισορροπία. Αντίθετα οι κανόνες του δικαίου, όπως π.χ. ο κανόνας απαγό­ρευσης της κλοπής, αξιώνουν απλώς συμμόρφωση στις επιταγές τους, χωρίς να ενδιαφέρει από ποια κίνητρα και ποια συγκεκριμένη αιτία ο άνθρωπος θα συμμορφωθεί (π.χ. από σεβα­σμό της περιουσίας του συνανθρώπου ή απλώς από το φόβο της τιμωρίας).

Αντίθετα με τους κανόνες δικαίου οι ηθικοί κανόνες δεν είναι επιτακτικοί. Η παράβασή τους δεν έχει ως συνέπεια κυρώσεις. Οι μόνες συνέπειες της παράβασης των κανόνων της ηθικής είναι ίσως οι τύψεις της συνείδησης ή πολλές φορές η αποδοκιμασία της κοινωνίας.

Δίκαιο και ηθική παρουσιάζουν κοινά σημεία, αλλά δεν ταυτίζονται. Αυτό σημαίνει ότι υπάρχουν κανόνες ηθικής που είναι παράλληλα και κανόνες δικαίου (π.χ. απαγόρευση αν­θρωποκτονίας, κλοπής). Υπάρχουν όμως και κανόνες ηθικής, που δεν είναι παράλληλα και κανόνες δικαίου (π.χ. ο ηθικός κανόνας της αγάπης προς το συνάνθρωπο). Και αντίθετα υπάρχουν κανόνες δικαίου που έρχονται ακόμη και σε αντίθεση με κανόνες ηθικής (π.χ. η επιβολή της θανατικής ποινής).

Το ελληνικό δίκαιο πολλές φορές παραπέμπει στους κανόνες ηθικής, ονομάζοντάς τους *«χρηστά ήθη». Χρηστά ήθη* επομένως είναι οι αντιλήψεις για την ηθική του μέσου κοινωνικού ανθρώπου χωρίς ακρότητες. Στις περιπτώσεις αυτές οι κανόνες της ηθικής απο­κτούν ισχύ νόμου, επομένως επιβάλλεται η τήρησή τους και η τυχόν παράβασή τους συνε­πάγεται κυρώσεις. Έτσι π.χ. η απόλυση εργαζομένου από τον εργοδότη, που έγινε με τρόπο αντίθετο στα χρηστά ήθη (π.χ. για λόγους εκδίκησης), αποτελεί κατάχρηση των δικαιωμάτων του εργοδότη και είναι άκυρη.

***3. Δίκαιο και εθιμοτυπία***

Η εξωτερική συμπεριφορά των ανθρώπων μέσα στο κοινωνικό σύνολο, εκτός από τους κανόνες δικαίου και τους κανόνες ηθικής, ρυθμίζεται και από άλλους κανόνες, που απο­τελούν τα ήθη, την εθιμοτυπία, τις συνήθειες που διαμορφώνονται σε κάθε συγκεκριμένη κοινωνία (π.χ. χαιρετισμός, προσφορά δώρων, εκδηλώσεις πένθους κτλ.). Κύριος σκοπός των κανόνων αυτών είναι η *ευπρεπισμένη συμπεριφορά των ανθρώπων.*

Η παράβαση των κανόνων αυτών δε συνεπάγεται κυρώσεις, παρά μόνο ίσως την κοι­νωνική αποδοκιμασία.

Είναι δυνατόν όμως ένας ορισμένος τρόπος συμπεριφοράς άλλοτε να θεωρείται ως κανό­νας εθιμοτυπίας και άλλοτε ως κανόνας δικαίου, ανάλογα με τα πρόσωπα στα οποία αφορά, π.χ. ο χαιρετισμός μεταξύ γνωστών ανθρώπων θεωρείται ως κανόνας εθιμοτυπίας, ο χαιρετισμός όμως μεταξύ στρατιωτικών αποτελεί κανόνα δικαίου και η παράβασή του συνεπάγεται κυρώσεις.

Μερικές φορές το δίκαιο παραπέμπει σε κανόνες εθιμοτυπίας, οπότε οι τελευταίοι γίνονται υποχρεωτικοί και η παράβασή τους έχει συνέπειες. Το ελληνικό δίκαιο συχνά ανα­φέρεται και παραπέμπει στην *«καλή πίστη»,* δηλαδή στην ευθύτητα και στην εντιμότητα με την οποία πρέπει να συναλλάσσονται οι άνθρωποι και στα *«συναλλακτικά ήθη»,* δηλαδή στις συνήθειες που επικρατούν στις συναλλαγές π.χ. σύστημα δόσεων. Έτσι π.χ. ορίζει ο νόμος ότι οι συμβάσεις ερμηνεύονται όπως απαιτεί η καλή πίστη, αφού ληφθούν υπόψη και τα συναλλακτικά ήθη.

1. ΠΗΓΕΣ ΔΙΚΑΙΟΥ

***1. Γενικά***

Πώς όμως διαμορφώνεται το δίκαιο; Πού θα το αναζητήσουμε; Ποιες είναι οι πηγές του;

Απάντηση στα ερωτήματα αυτά δίνει το άρθρο 1 του Α.Κ. που ορίζει ότι: «Οι κανόνες του δικαίου περιλαμβάνονται στους νόμους και τα έθιμα». Οι νόμοι και τα έθιμα αποτελούν τους βασικούς λόγους δημιουργίας κανόνων δικαίου, αποτελούν τις *πρωτογενείς,* όπως λέμε, πηγές δικαίου, με την έννοια ότι τόσο ο νόμος όσο και το έθιμο δεν αντλούν την ισχύ τους από κάποια άλλη πηγή δικαίου.

Επίσης πρωτογενείς πηγές του δικαίου μας αποτελούν, σύμφωνα με το άρθρο 28 παρ. 1 του Συντάγματος, οι γενικά παραδεκτοί κανόνες του Διεθνούς Δικαίου, δηλαδή εθιμικοί κανό­νες δικαίου που τους αποδέχονται τα περισσότερα κράτη. Επίσης πρωτογενή πηγή του δικαίου μας αποτελούν οι ιδρυτικές συνθήκες της Ευρωπαϊκής Ένωσης και οι κοινοτικοί κανονισμοί.

Κανόνες δικαίου παράγονται και από τις διεθνείς συνθήκες, με την προϋπόθεση όμως ότι θα κυρωθούν με νόμο από την Ελληνική Βουλή. Με αυτή την έννοια οι διεθνείς συνθήκες αποτελούν *δευτερογενείς* πηγές του δικαίου.

Κανόνες δικαίου είναι δυνατόν να παραχθούν και από τις λεγόμενες *«γενικές ρήτρες»,* όπως τα χρηστά και τα συναλλακτικά ήθη, που, ενώ, όπως προαναφέρθηκε, δεν έχουν χαρα­κτήρα υποχρεωτικό, τον αποκτούν, οπότε και θεωρούνται δευτερογενείς πηγές του δικαίου, όσες φορές ο νόμος ρητά παραπέμπει σ’ αυτές. Π.χ. το άρθρο 281 Α.Κ. ορίζει ότι «η άσκηση του δικαιώματος απαγορεύεται, αν υπερβαίνει προφανώς τα όρια που επιβάλλουν η καλή πίστη ή τα χρηστά ήθη ή ο κοινωνικός ή ο οικονομικός σκοπός του δικαιώματος». Επίσης το άρθρο 288 Α.Κ. ορίζει ότι «ο οφειλέτης έχει υποχρέωση να εκπληρώσει την παροχή του, όπως απαιτεί η καλή πίστη, αφού ληφθούν υπόψη και τα συναλλακτικά ήθη».

*Δευτερογενείς* πηγές δικαίου αποτελούν και οι *συλλογικές συμβάσεις* εργασίας, δηλαδή οι συμβάσεις μεταξύ των επαγγελματικών οργανώσεων εργοδοτών εργαζομένων, που ρυθμίζουν εργασιακά θέματα, καθώς και οι *διαιτητικές αποφάσεις,* οι σχετικές με τις διαφορές που δημι­ουργούνται κατά τις διαπραγματεύσεις για την κατάρτιση των συλλογικών συμβάσεων εργασίας.

Στην παραγωγή και στη διαμόρφωση των κανόνων του δικαίου συμβάλλουν, χωρίς να αποτελούν πηγές δικαίου, η νομική επιστήμη, δηλαδή η θεωρητική μελέτη του δικαίου και νομολογία, δηλαδή οι αποφάσεις που εκδίδονται από τα δικαστήρια.

***2. Τα έθιμα***

Τα έθιμα αποτελούν το άγραφο δίκαιο, που πηγάζει από το λαό και καθιερώνεται με την ομοιόμορφη και μακροχρόνια εφαρμογή του, με την κοινή πεποίθηση ότι οι κανόνες που εφαρμόζονται είναι υποχρεωτικοί.

Τα έθιμα διακρίνονται σε *γενικά,* που εφαρμόζονται σε ολόκληρη την επικράτεια, *τοπι­κά,* που έχουν εφαρμογή σε ορισμένη περιοχή και ειδικά που ισχύουν για ένα ορισμένο κύ­κλο προσώπων ή σχέσεων (π.χ. εμπορικά έθιμα). Π.χ. αποτελούσε τοπικό έθιμο, που ίσχυε σε πολλές περιοχές της Ελλάδας, τα αγόρια μετά το θάνατο των γονέων να κληρονομούν μόνο ό,τι απόμεινε μετά την προίκιση των κοριτσιών. Αυτό ήταν ένα έθιμο που καταργήθηκε μετά τον Α.Κ., αφού τα παιδιά, ανεξαρτήτως φύλου, έχουν ίσα δικαιώματα και δικαιούνται τουλάχιστον αυτό που ορίζεται ως νόμιμη μοίρα.

Στις αρχαίες κοινωνίες, όταν δε λειτουργούσε ακόμη νομοθετική εξουσία, οι κανόνες του δικαίου εμφανίστηκαν και καθιερώθηκαν αποκλειστικά με τη μορφή του εθίμου. Αλλά και σε μεταγενέστερες κοινωνίες, όπου η νομοθεσία είχε περιορισμένη έκταση, τα έθιμα εξακολουθούσαν να αποτελούν πηγή δικαίου.

Στη σύγχρονη εποχή η σημασία των εθίμων ως πηγής δικαίου είναι πολύ περιορισμένη, λόγω της μεγάλης νομοθετικής παραγωγής και λόγω του ότι τα περισσότερα έθιμα που ίσχυαν πριν από τον Α.Κ. καταργήθηκαν.

***3. Οι νόμοι***

Οι *νόμοι* αποτελούν το γραπτό δίκαιο και είναι κανόνες, που θεσπίζονται από τα αρμό­δια πολιτειακά όργανα κατά μια ορισμένη διαδικασία. Το άρθρο 26 του Συντάγματος ορίζει ότι «η νομοθετική λειτουργία ασκείται από τη Βουλή και τον Πρόεδρο της Δημοκρατίας. Όμως, ουσιαστικός νομοθέτης είναι μόνο η Βουλή, γιατί ο Πρόεδρος της Δημοκρατίας περι­ορίζεται κυρίως στην έκδοση και δημοσίευση των νόμων.

Επειδή όμως η Βουλή δεν μπορεί να ασχοληθεί με όλα τα θέματα που αφορούν την κοινωνική συμβίωση, ψηφίζει τους βασικότερους κανόνες και εξουσιοδοτεί άλλα όργανα να ρυθμίσουν διάφορες λεπτομέρειες. Έτσι ο Πρόεδρος της Δημοκρατίας με βάση τέτοιες εξουσιοδοτήσεις εκδίδει προεδρικά διατάγματα, οι Υπουργοί υπουργικές αποφάσεις, οι νο­μάρχες και οι δήμαρχοι νομαρχιακές και δημοτικές αποφάσεις κτλ.

Οι νόμοι διακρίνονται σε *τυπικούς* και *ουσιαστικούς.* Κριτήριο της διάκρισης είναι η μορφή με την οποία εξωτερικεύονται οι νόμοι και το περιεχόμενό τους. *Τυπικός νόμος* είναι η πράξη της Πολιτείας που καταρτίζεται από τα αρμόδια νομοθετικά όργανα της πολιτείας, αδιάφορα με το περιεχόμενό της. *Ουσιαστικός νόμος* είναι η πράξη της πολιτείας, που θέτει κανόνα δικαίου αδιάφορα από το πολιτειακό όργανο που προέρχεται.

Ο τυπικός νόμος είναι κατά κανόνα και ουσιαστικός, εφόσον θεσπίζει κανόνα δικαίου. Συμβαίνει όμως σε πολλές περιπτώσεις να μην υπάρχει αυτή η σύμπτωση και ο τυπικός νόμος να μην έχει τη δύναμη ουσιαστικού νόμου, γιατί δεν περιέχει κανόνα δικαίου ή γιατί απλά και μόνο επιτάσσει διοικητικές ενέργειες, όπως π.χ. ο τυπικός νόμος που παρέχει εξουσιοδότηση στον Υπουργό Εμπορικής Ναυτιλίας να εκποιήσει παλαιό πολεμικό σκάφος ή η ψήφιση του προϋπολογισμού του κράτους.

Η διάκριση των νόμων σε τυπικούς και ουσιαστικούς έχει πρακτική σημασία ως προς τον τρόπο της κατάργησής τους, αφού οι νόμοι καταργούνται μόνο με νεότερους κανόνες δικαίου ίσης ή ανώτερης τυπικής ισχύος.

Βεβαίως, πηγή δικαίου αποτελούν μόνον οι ουσιαστικοί νόμοι, αφού αυτοί θέτουν κα­νόνες δικαίου.

***4. Έναρξη της ισχύος, αναδρομική εφαρμογή και κατάργηση του νόμου***

Συνήθως οι νόμοι ορίζουν μόνοι τους την έναρξη της ισχύος τους. Συγκεκριμένα, η τελευταία τους διάταξη ορίζει ότι «η ισχύς του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως» ή ότι «αρχίζει είκοσι ημέρες μετά τη δημοσίευσή του» κτλ. Αν στο κείμενο του νόμου δεν ορίζεται χρονικό σημείο έναρξης της ισχύος του, αυτός αρχίζει να ισχύει δέκα ημέρες μετά τη δημοσίευσή του στην εφημερίδα της Κυβερνήσεως, ορίζει ο Εισαγωγικός Νόμος του Α.Κ.

Κάθε νέος νόμος ρυθμίζει τις σχέσεις που δημιουργούνται από το χρόνο που αρχίζει να ισχύει και πέρα. Δε ρυθμίζει σχέσεις του παρελθόντος. Αυτό το καθιερώνει το άρθρο 2 του Α.Κ. που μας λέει ότι «ο νόμος ορίζει για το μέλλον και δεν έχει αναδρομική δύναμη». Επειδή όμως η αρχή της μη αναδρομικότητας των νόμων δεν κατοχυρώνεται από το Σύνταγ­μα, ο νομοθέτης μπορεί να προσδώσει σ’ ένα νόμο αναδρομική εφαρμογή, με τον όρο να μη θίγονται συνταγματικά κατοχυρωμένα δικαιώματα και γενικά αυτή η αναδρομικότητα να μην έρχεται σε αντίθεση με διατάξεις του Συντάγματος. Έτσι π.χ. οι ποινικοί νόμοι ή οι φορολο­γικοί νόμοι δεν μπορούν από το Σύνταγμα να έχουν αναδρομική εφαρμογή.

Ο νόμος ισχύει μέχρι να καταργηθεί. Η κατάργηση του νόμου εξαρτάται όμως και από την ιεραρχική σχέση των κανόνων δικαίου. Αυτό σημαίνει ότι γραπτός κανόνας δικαίου μπο­ρεί να καταργηθεί μόνο με νεότερο ίσης ή ανώτερης τυπικής ισχύος. Στην κορυφή των κανόνων δικαίου βρίσκονται οι κανόνες του Συντάγματος και οι ισότιμοι με αυτούς κανόνες (συντακτικές πράξεις, ψηφίσματα). Διατάξεις των κοινών νόμων που έρχονται σε αντίθεση με το Σύνταγμα είναι αντισυνταγματικές και τα δικαστήρια υποχρεώνονται να μην τις εφαρ­μόσουν. Για να εφαρμοστεί γενικά ένας κανόνας δικαίου θα πρέπει να μην έρχεται σε αντί­θεση με ιεραρχικά ανώτερο κανόνα. Έτσι τα προεδρικά διατάγματα δεν μπορεί να έρχονται σε αντίθεση και να καταργήσουν νόμους, οι υπουργικές αποφάσεις δεν μπορεί να έρχονται σε αντίθεση και να καταργήσουν νόμους και προεδρικά διατάγματα κτλ.

***5. Ερμηνεία των κανόνων δικαίου***

Οι κανόνες του δικαίου πολλές φορές είναι ασαφείς και δημιουργούν αμφιβολίες ως προς το αληθινό νόημά τους και την έκταση της εφαρμογής τους. Έτσι, για να διαπιστώσου­με αν ένας κανόνας δικαίου ρυθμίζει μια συγκεκριμένη σχέση και πώς τη ρυθμίζει, πρέπει να τον ερμηνεύσουμε.

*Ερμηνεία, επομένως, ενός κανόνα δικαίου είναι η εξακρίβωση και αποκάλυψη του αληθινού νοήματός του*. Η ερμηνεία αναφέρεται όχι μόνο στους γραπτούς αλλά και στους άγραφους κανόνες δικαίου (έθιμα).

Η ερμηνεία των κανόνων δικαίου διακρίνεται σε: *Αυθεντική και επιστημονική.* Αυθεντι­κή είναι η ερμηνεία, που γίνεται από τη νομοθετική εξουσία με την έκδοση ενός μεταγενέ­στερου ερμηνευτικού νόμου. Ο ερμηνευτικός αυτός νόμος έχει δεσμευτική ισχύ και μάλιστα αναδρομική, δηλαδή θεωρείται ότι εκδόθηκε τον ίδιο χρόνο που εκδόθηκε και ο νόμος τον οποίο ερμηνεύει. Συνήθως ο ερμηνευτικός νόμος χρησιμοποιεί την έκφραση «η αληθινή έννοια της διάταξης του άρθρου... του νόμου... είναι ότι...». Επιστημονική είναι η ερμηνεία, που επιχειρείται από τους εφαρμοστές του δικαίου και είναι η συνηθέστερη στην πράξη, αφού περιπτώσεις αυθεντικής ερμηνείας σπανίζουν.

Κατά την επιστημονική ερμηνεία ενός γραπτού κανόνα δικαίου ακολουθούνται διάφο­ρες μέθοδοι. Έτσι διακρίνουμε:

 α) Τη *γραμματική* ερμηνεία που βασίζεται στο γράμμα του νόμου, στις λέξεις του και στη διατύπωσή του

και β) τη *λογική* ερμηνεία που είναι η αναζή­τηση του αληθινού νοήματος ενός νόμου βάσει των κανόνων και των επιχειρημάτων της λο­γικής. Για τη σωστή λογική ερμηνεία ενός νόμου λαμβάνονται υπόψη η αφορμή και ο σκοπός του νόμου, όσα αναφέρονται σχετικά με την έννοια του νόμου στην εισηγητική έκθεση που υποβάλλει μαζί με το νόμο ο αρμόδιος Υπουργός στη Βουλή ή όσα αναφέρονται στα πρακτικά των συντακτικών επιτροπών, η νομολογία, δηλαδή οι δικαστικές αποφάσεις που ερμηνεύουν τις ασαφείς διατάξεις, καθώς και άλλα στοιχεία.

Μερικές φορές κατά την ερμηνεία του νόμου διορθώνεται και η λεκτική του διατύπωση. Έτσι πολλές φορές επεκτείνεται η εφαρμογή του νόμου και σε άλλες περιπτώσεις, που δεν προβλέπονται ρητά από τη λεκτική διατύπωση του νόμου, γιατί πιστεύεται ότι αυτό είναι το πραγματικό νόημα του νόμου ***(διασταλτική ερμηνεία).*** Π.χ. συνήθως οι νόμοι αναφέρονται μόνο στο αρσενικό γένος, αλλά εννοούν και το θηλυκό. Σε πολλές περιπτώσεις αντίθετα η εφαρμογή του νόμου περιορίζεται σε λιγότερα θέματα από αυτά που προβλέπονται από την ευρεία λεκτική διατύπωση του νόμου ***(συσταλτική ερμηνεία).***Π.χ. το άρθρο 1115 Α.Κ. ομιλεί γενικά περί εμπραγμάτου δικαιώματος, που σημαίνει το δικαίωμα που παρέχει άμεση και απόλυτη εξουσία τόσο σε ακίνητα όσο και σε κινητά. Επειδή όμως στη συνέχεια προβλέ­πεται και μεταγραφή της σχετικής συμφωνίας στο υποθηκοφυλακείο, πράγμα που απαιτείται μόνο για τα ακίνητα, συμπεραίνεται ότι η παραπάνω διάταξη περιορίζει το εμπράγματο δι­καίωμα μόνο στα ακίνητα.

Ιδιαίτερη σημασία έχει η ερμηνεία του νόμου σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι αυτός παρουσιάζει κενά, είτε τα κενά αυτά είναι εκούσια, δηλαδή εν γνώσει του δεν τα ρύθμισε ο νομοθέτης, είτε ακούσια. Τα κενά αυτά του νόμου καλύπτονται με την ανάλογη εφαρμογή κάποιας άλλης διάταξης· π.χ. κενά του νόμου, που αναφέρονται σε θέματα που αφορούν τα αεροπλάνα, καλύπτονται με την εφαρμογή σχετικών διατάξεων που αναφέρονται στα πλοία.

**ΙΙΙ. ΕΝΝΟΙΑ ΚΑΙ ΔΟΜΗ ΚΑΝΟΝΑ ΔΙΚΑΙΟΥ**

**Α. Ορισμός Κανόνας δικαίου**

Είναι ο Κανόνας που ρυθμίζει ετερόνομα και επιτακτικά (δηλ. υποχρεωτικά) τη συμπεριφορά των μελών μιας κοινωνίας.

**Β. ΒΑΣΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ της έννοιας του ΚΑΝΟΝΑ ΔΙΚΑΙΟΥ**

 **(α) Ρύθμιση εξωτερικής συμπεριφοράς**

Δηλ. συμμόρφωση των μελών της κοινωνίας στις επιταγές και απαγορεύσεις του δικαίου. Το δίκαιο δεν ενδιαφέρεται για το ψυχολογικό στοιχείο, τον εσωτερικό κόσμο των ανθρώπων, παρά μόνο σε εξαιρετικές περιπτώσεις διότι η εξωτερική συμπεριφορά είναι εκείνη που επηρεάζει την κοινωνική συμβίωση.

**(β) Ρύθμιση επιτακτική**

Το δίκαιο απαρτίζεται από κανόνες υποχρεωτικούς δηλ η συμμόρφωση των μελών της κοινωνίας σε αυτούς είναι ανεξάρτητη από το αν το επιθυμούν ή όχι.

**Ο δεσμευτικός τους χαρακτήρας:** Όποιος δεν συμμορφώνεται προς τους κανόνες δικαίου, υφίσταται κυρώσεις. Έτσι, οι άνθρωποι δεν βλάπτουν τα έννομα, όπως λέγονται, αγαθά ή συμφέροντα των άλλων (π.χ. ζωή, ιδιοκτησία, ανθρώπινη αξιοπρέπεια), γιατί γνωρίζουν ότι, αν το κάνουν αυτό, θα υποστούν τις προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου κυρώσεις. Η δεσμευτικότητα με την οποία επιβάλλεται το Δίκαιο σε μια δημοκρατική πολιτεία δεν αντιβαίνει στην ελευθερία, αντιθέτως την εξασφαλίζει. Καθιστά εφικτό η ελευθερία του ενός να συνυπάρχει με την ελευθερία των άλλων κάτω από νόμους κοινώς αποδεκτούς που ισχύουν για όλους.

**(γ) Ρύθμιση ετερόνομη**

Το δίκαιο ως σύνολο κανόνων επιβάλλεται στο μέλος της κοινωνίας, δηλ. δεν προέρχεται από τη δική του βούληση αλλά από ξένη, τη βούληση της Πολιτείας που αποτελεί την οργανωμένη σε κράτος κοινωνία. Πχ δεν αποτελεί κανόνας δικαίου η τιμωρία των γονέων στα παιδία.

ΣΗΜΑΙΝΕΙ **Ποιος επιλέγει και με βάση ποια κριτήρια τις κοινωνικές σχέσεις που πρέπει να ρυθμίζονται από το Δίκαιο;** Και περαιτέρω, πώς δικαιολογείται ο νόμος να επιτάσσει: «απαγορεύεται να κάνεις αυτό», «οφείλεις να κάνεις εκείνο»;

Στα ερωτήματα αυτά έχουν δοθεί κατά καιρούς διαφορετικές απαντήσεις. Για παράδειγμα: οι νόμοι της πόλεως μάς δεσμεύουν, επειδή χάρη σε αυτούς δημιουργήθηκε η πόλις, μέσα σε αυτήν ήρθαμε στον κόσμο, μεγαλώσαμε, συντηρούμαστε, υπάρχουμε χάρη σε αυτήν και στους νόμους της και δεν μπορούμε να φανταστούμε την ύπαρξή μας διαφορετικά …(Σωκράτης).

Άλλοτε πάλι, οι άνθρωποι πίστευαν ότι ο νόμος αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα ενός **μεγαλοφυούς σχεδίου μιας ανώτερης δύναμης, του Θεού ή της Φύσης**, γεγονός που αιτιολογεί την αυθεντία και τη δεσμευτικότητά του. Έτσι, όταν **οι εκάστοτε ηγεμόνες** θεσπίζουν το γραπτό δίκαιο, δεσμεύονται από το προαιώνιο, φυσικό, άγραφο δίκαιο. Πχ αλάθητο του Πάπα

**Ο «αιώνας των φώτων» (18ος αιώνας),** που σημάδεψε την εποχή της νεωτερικότητας με απόηχο που φτάνει μέχρι σήμερα, θεώρησε ότι θεμέλιο της αυθεντίας του νόμου **είναι ο ίδιος ο ανθρώπινος Λόγος (η Λογική)**, αυτός που μετατρέπει μια απλή συνάθροιση ανθρώπων σε οργανωμένη κοινωνία, πολιτεία.

Ποια απάντηση δίνουμε σήμερα ως πολίτες ενός σύγχρονου δημοκρατικού κράτους στα παραπάνω ερωτήματα που σχετίζονται με τη δεσμευτικότητα του Δικαίου; Στη δημοκρατία οι **πολίτες διαδραματίζουν πρωταρχικό ρόλο**. Κατέχουν το μοναδικό προνόμιο να αυτοοργανώνονται, να “παράγουν” δηλαδή οι ίδιοι συνειδητά και ηθελημένα, μέσω της νομοθεσίας και των εκλογών την ίδια την τάξη που τους κυβερνά . πχ παλαιότερα υφίσταται ο θεσμός της δουλείας, ο άνθρωπός θεωρούταν πράγμα ενώ σήμερα η ελευθερία και η ισοτιμία είναι κατοχυρωμένες για όλους τους πολίτες μετά από αγώνες αιώνων.

Στη δημοκρατία, το Δίκαιο, οι νόμοι είναι **η έκφραση της συναίνεσης** **των πολιτών για τον τρόπο οργάνωσης της πολιτείας τους και** **της συμβίωσής τους μέσα σε αυτήν.**

**(δ) Ρύθμιση γενική και αφηρημένη**

Το δίκαιο είναι σύνολο κανόνων που δεν απευθύνεται σε συγκεκριμένο πρόσωπο αλλά έχουν εφαρμογή οποτεδήποτε πληρούνται οι προϋποθέσεις του πραγματικού της, οι οποίες είναι διατυπωμένες με υποθετική μορφή.

ΔΗΛΑΔΗ Οι κανόνες δικαίου δεν ρυθμίζουν μια συγκεκριμένη περίπτωση, αλλά ορίζουν κάποιες προϋποθέσεις. Κάθε περίπτωση που πληροί τις προϋποθέσεις αυτές υπάγεται στη ρύθμιση του κανόνα δικαίου.

Για παράδειγμα, το άρθρο 308 του Ποινικού Κώδικα ορίζει: «Όποιος με πρόθεση προξενεί σε άλλον σωματική κάκωση ή βλάβη της υγείας του τιμωρείται με φυλάκιση έως δύο έτη ή χρηματική ποινή».

**Γ.** **Περιεχόμενο Κανόνα Δικαίου**

Ο κανόνας δικαίου αποτελείται από δύο βασικά μέρη:

**α) το πραγματικό και β) την έννομη συνέπεια.**

**Πραγματικό** είναι το σύνολο των προϋποθέσεων που τάσσει ο κανόνας και πρέπει να συντρέξουν ώστε ο κανόνας να εφαρμοσθεί (να αναπτύξει τη ρυθμιστική του λειτουργία). Δηλαδή ορισμένα πραγματικά περιστατικά, αξιολογικές κρίσεις ή έννομες σχέσεις προς τις οποίες συνδέει ο νομοθέτης την επέλευση του αποτελέσματος που επιδιώκει.

**Έννομη Συνέπεια** είναι το σύνολο των νομικών αποτελεσμάτων που συνεπάγεται η πλήρωση των προϋποθέσεων του πραγματικού. Έννομη συνέπεια δηλαδή είναι Τα δικαιώματα, οι υποχρεώσεις ή σύμπλεγμα αυτών (έννομες σχέσεις), οι νομικές καταστάσεις ή ιδιότητες, οι δυνατότητες (ελευθερίες) και τα βάρη, που ως επιδιωκόμενο από το νομοθέτη αποτέλεσμα δημιουργούνται, αλλοιώνονται ή καταργούνται, αν συντρέξουν τα στοιχεία που συγκροτούν το πραγματικό (προϋπόθεση) του κανόνα δικαίου.

Τα δύο αυτά μέρη βρίσκονται μεταξύ τους σε **σχέση λόγου και ακολουθίας** ή αιτια και αιτιατού**.**

Έτσι, ο κανόνας δικαίου έχει **τη μορφή υποθετικής προτάσεως:**

Το πραγματικό αποτελεί το λόγο (ή υπόθεση) και η έννομη συνέπεια την ακολουθία (ή απόδοση).

**Πχ κατά το άρθρο 914 ΑΚ:** «Όποιος ζημιώσει άλλον παράνομα και υπαίτια έχει υποχρέωση να τον αποζημιώσει».

**Επίσης κατά το άρθρο 302 ΠΚ:** «Όποιος επιφέρει από αμέλεια το θάνατο άλλου τιμωρείται με φυλάκιση τουλάχιστον 3 μηνών».

**Δ. ΔΙΑΚΡΙΣΕΙΣ ΚΑΝΟΝΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥ**

(α) Κανόνες καθολικοί και τυπικοί

• Καθολικοί είναι οι κανόνες που ισχύουν σε όλη την επικράτεια πχ Αστικός Κώδικας.

• Τοπικοί είναι οι κανόνες που ισχύουν σε ένα τμήμα της επικράτειας πχ Κρητικός, Ιόνιος και ο Σαμιακός Κώδικας (σήμερα έχουν καταργηθεί).

(β) Κανόνες γενικοί, ειδικοί και ατομικοί

• **Γενικο**ί είναι οι κανόνες που ισχύουν αδιακρίτως για όλα τα πρόσωπα πχ ΑΚ

• **Ειδικοί** είναι οι κανόνες που ισχύουν για ορισμένη κατηγορία προσώπων, πραγμάτων, καταστάσεων ή σχέσεων, τα οποία υποβάλλονται σε ιδιαίτερη ρύθμιση πχ ο Εμπορικός Νόμος μόνο για εμπόρους και εμπορικές πράξεις.

• **Ατομικοί** είναι οι κανόνες που αφορούν μόνο ορισμένα πρόσωπα ή έννομες σχέσεις (παρέχουν προνόμια σε ορισμένα πρόσωπα) πχ ο νόμος για τις αποδοχές του ΠτΔ, απονομή ευεργετήματος σε ολυμπιονίκη.

Οι κανόνες δικαίου μπορεί να περιέχουν:

α) προσταγή (λ.χ. Α.Κ. 288: «Ο οφειλέτης έχει υποχρέωση να εκπληρώσει την παροχή όπως απαιτεί η καλή πίστη, αφού ληφθούν υπόψη και τα συναλλακτικά ήθη»),

β) απαγόρευση (λ.χ. Α.Κ. 178: «Δικαιοπραξία που αντιβαίνει στα χρηστά ήθη είναι άκυρη»),

γ) αναγνώριση δικαιωμάτων – εξουσιών (λ.χ. Α.Κ. 389: «Στη σύμβαση μπορεί κάποιος να επιφυλάξει στον εαυτό του το δικαίωμα υπαναχώρησης»).

Με βάση το κριτήριο αυτό οι κανόνες δικαίου διακρίνονται σε:

**α) επιτακτικούς,**

**β) απαγορευτικούς**

**και γ) επιτρεπτικούς**.

 **– Κανόνες αναγκαστικού δικαίου (ή δημοσίας τάξης) και κανόνες ενδοτικού δικαίου:**

**Αναγκαστικού δικαίου** είναι ο κανόνας που δεν μπορεί να αποκλειστεί η εφαρμογή του από τη βούληση των μερών, δηλαδή υπερισχύει της ιδιωτικής βούλησης.

 Παράδειγμα: Η διάταξη του αρθ. 130 Α.Κ. ορίζει: «Η δήλωση βούλησης από ανίκανο για δικαιοπραξία είναι άκυρη». Αυτό σημαίνει ότι και να συμφωνήσουν μεταξύ τους τα μέρη ότι ο δεκάχρονος Α (που είναι ανίκανος) έγκυρα πωλεί και μεταβιβάζει στον Β το οικόπεδο που έχει κληρονομήσει από τον παππού του, η δικαιοπραξία αυτή θα είναι άκυρη.

 – **Ενδοτικού δικαίου** είναι ο κανόνας που εφαρμόζεται εάν τα μέρη δεν συμφώνησαν διαφορετικά, δηλαδή υπερισχύει αυτού η ιδιωτική βούληση των μερών.

 Παράδειγμα: Η διάταξη του άρθρου 64 Α.Κ. ορίζει: «Το νομικό πρόσωπο, αν στη συστατική πράξη ή στο καταστατικό δεν ορίζεται διαφορετικά, έχει ως έδρα τον τόπο όπου λειτουργεί η διοίκησή του». Αυτό σημαίνει ότι εάν στο καταστατικό αναφέρεται ως έδρα του νομικού προσώπου άλλος τόπος, τότε αυτή η έδρα θα ισχύει.

Επομένως, οι άνθρωποι πολλές φορές μπορούν να ρυθμίσουν τις μεταξύ τους σχέσεις, όπως επιθυμούν. Μπορούν δηλαδή ακόμη και να μην εφαρμόσουν κάποιους κανόνες που αναφέρονται σε μια σχέση. Π.χ. είμαστε ελεύθεροι να καθορίσουμε τον τρόπο σύναψης ενός δανείου και επιστροφής του, τους όρους μιας μίσθωσης, μιας σύμβασης εργασίας κτλ. Οι κανόνες αυτοί ονομάζονται κανόνες ενδοτικού δικαίου. Υπάρχουν όμως ορισμένοι κανόνες δικαίου, που δεν μπορούν να καταργηθούν ή να τροποποιηθούν με τη θέληση των ανθρώπων, αλλά πρέπει να εφαρμοστούν όπως θεσπίστηκαν από την Πολιτεία. Π.χ. στο δάνειο δεν μπορούμε να ορίσουμε τόκο μεγαλύτερο από αυτόν που ορίζει ο νόμος, δεν μπορούμε να επικαλεστού¬με άλλους λόγους διαζυγίου από αυτούς που ορίζει ο νόμος, δεν μπορούμε να συνάψουμε γάμο με άλλον τρόπο από αυτόν που ορίζει ο νόμος (πολιτικός και θρησκευτικός γάμος), δεν αποκτούμε το ακίνητο αν δε μεταγράψουμε το συμβόλαιο αγοραπωλησίας στο Υποθηκο¬φυλακείο κτλ. Αυτοί οι κανόνες δικαίου, των οποίων η εφαρμογή δεν μπορεί να αποκλειστεί με την ιδιωτική θέληση, ονομάζονται «αναγκαστικοί κανόνες ή κανόνες δημόσιας τάξης». Οι κανόνες αυτοί εξυπηρετούν το δημόσιο συμφέρον, χωρίς βέβαια να αποκλείεται και η προστασία των ιδιωτικών συμφερόντων.

 **– Αυτοτελείς και μη αυτοτελείς κανόνες δικαίου:**

− – Αυτοτελείς: Είναι οι κανόνες δικαίου που ρυθμίζουν μια σχέση ανεξάρτητα από άλλους κανόνες δικαίου και αποτελούν την πλειοψηφία των κανόνων δικαίου.

 − – Μη αυτοτελείς: Είναι οι κανόνες δικαίου που πρέπει να συνδυαστούν με άλλους κανόνες δικαίου για να αποκτήσουν σημασία, λ.χ. οι ερμηνευτικοί κανόνες, οι οποίοι απλώς αποσαφηνίζουν το νόημα ενός άλλου κανόνα δικαίου.

 **– Νόμιμα τεκμήρια και πλάσματα δικαίου:**

– Νόμιμο τεκμήριο είναι το συμπέρασμα που συνάγει ο νόμος από κάποια γνωστά γεγονότα για κάποια άγνωστα, προκειμένου να μπορέσει να αποδειχθεί ευκολότερα η αλήθεια ή η αναλήθεια ορισμένων περιστατικών, των οποίων η απόδειξη είναι πολύ δύσκολη.

Παράδειγμα: Η διάταξη του αρθ. 38 Α.Κ. ορίζει: «Αν περισσότεροι έχουν πεθάνει και δεν μπορεί να αποδειχθεί ότι ο ένας επέζησε από κάποιον άλλο, τεκμαίρεται ότι όλοι πέθαναν ταυτόχρονα». Εδώ το γνωστό γεγονός είναι ότι όλα τα πρόσωπα έχουν πεθάνει και το άγνωστο είναι ο ακριβής χρόνος θανάτου του καθενός. Το συμπέρασμα του νόμου είναι ότι πέθαναν ταυτόχρονα.

Λ.χ. σ’ ένα τροχαίο ατύχημα βρέθηκαν τα πτώματα και των τεσσάρων προσώπων που επέβαιναν στο αυτοκίνητο που ανατινάχθηκε αποτεφρωμένα. Εν προκειμένω θα ισχύσει το τεκμήριο του ομαδικού θανάτου.

Τα νόμιμα τεκμήρια διακρίνονται περαιτέρω σε:

α) μαχητά (όταν επιτρέπεται από όποιον έχει έννομο συμφέρον να τα ανατρέψει) και β) αμάχητα (όταν αποκλείεται από το νόμο να αποδειχθεί το αντίθετο).

Παραδείγματα: − α) Στο παραπάνω παράδειγμα του ομαδικού θανάτου, θα μπορούσε να αποδείξει ένας κληρονόμος ότι ο Α που επέβαινε στο αυτοκίνητο πέθανε λίγα λεπτά αργότερα από τη σύζυγό του Β, γι’ αυτό και το τεκμήριο αυτό ονομάζεται μαχητό. β) Στη διάταξη του αρθ. 1439 §2 Α.Κ., ορίζεται ότι εάν δύο σύζυγοι βρίσκονται σε διάσταση επί 4 χρόνια, τεκμαίρεται αμάχητα ο ισχυρός κλονισμός της έγγαμης συμβίωσης και επομένως υφίσταται λόγος διαζυγίου. Εδώ δεν μπορεί να αποδείξει ο σύζυγος που δεν επιθυμεί το διαζύγιο ότι παρά την τετραετή διάσταση δεν υπάρχει ισχυρός κλονισμός γιατί το τεκμήριο είναι αμάχητο.

– **Πλάσμα δικαίου** είναι η εξομοίωση μιας αληθινής κατάστασης με μια μη αληθινή, στην οποία προβαίνει ορισμένες φορές ο νόμος για την εξυπηρέτηση κάποιου σκοπού.

Παράδειγμα: Η διάταξη του αρθ. 36 Α.Κ. ορίζει ότι: «Για τα δικαιώματα που υπάγονται σε αυτό το κυοφορούμενο θεωρείται γεννημένο, αν γεννηθεί ζωντανό». Εδώ ο νόμος εξομοιώνει το κυοφορούμενο με γεννημένο άνθρωπο (υπό τη νομική αίρεση ότι θα γεννηθεί ζωντανό).

Η εξομοίωση αυτή αποτελεί πλάσμα δικαίου και γίνεται για να προστατευθεί το κυοφορούμενο. Λ.χ. εάν δεν υπήρχε αυτή η διάταξη, τότε σε περίπτωση θανάτου του πατέρα του κυοφορούμενου πριν αυτό γεννηθεί, το τελευταίο δεν θα είχε κληρονομικά δικαιώματα.

Στην παρούσα ενότητα απαντήθηκε η παρακάτω ερώτηση ΕΟΠΠΕΠ

**115. Τι είναι ο κανόνας δικαίου;**