

Teoria argumentacji prawniczej

ROBERT ALEXY

Teoria

argumentacji

prawniczej

przełożył BOGDAN BARAN

WARSZAWA 2021 • WYDAWNICTWO TRYBUNAŁU KONSTYTUCYJNEGO



REDAKCJA NAUKOWA dr Agata Czarnecka
REDAKTOR PROWADZĄCY Krzysztof Budziło
REDAKCJA I KOREKTA Biblioteka i Wydawnictwo Trybunału Konstytucyjnego
PROJEKT TYPOGRAFICZNY Tomasz Smółka · studioformat.pl
RECENZENT dr hab. Karol Dobrzeński prof. UMK

Robert Alexy, Theorie der juristischen Argumentation: Die Theorie des rationalen Diskurses als Theorie der juristischen Begründung © 2019

© Suhrkamp Verlag Verlag Frankfurt am Main 1978.
All rights reserved by and controlled Through Thought Suhrkamp Verlag Berlin

Copyright by Trybunał Konstytucyjny, Warszawa 2021

ISBN 978-83-962613-1-1

WYDAWCA Trybunał Konstytucyjny
00-918 Warszawa, Al. J.Ch. Szucha 12a, www.trybunal.gov.pl

SKŁAD, DRUK I OPRAWA Studio Format, Solna 4/9, 20-021 Lublin, studioformat.pl

Spis treści

| | |
|---|----|
| Przedmowa | 13 |
| Przedmowa do wydania drugiego | 15 |
| Wykaz stosowanych symboli | 17 |
| Wprowadzenie | 19 |
| 1. Problem uzasadniania wyroków prawnych | 19 |
| 2. Podstawowa idea tego badania | 31 |
| 3. Wyodrębnienie topiki | 37 |
| 4. Ocena niezbędności teorii racjonalnej argumentacji prawniczej we współczesnej dyskusji o metodach | 40 |
| A. O NIEKTÓRYCH TEORIACH DYSKURSU PRAKTYCZNEGO | |
| ROZDZIAŁ I | |
| Dyskurs praktyczny w etyce analitycznej | 47 |
| 1. Naturalizm i intuicjonizm | 48 |
| 1.1. Naturalizm | 49 |
| 1.2. Intuicjonizm | 52 |
| 2. Emotywizm | 53 |

| | |
|---|------------|
| 3. Praktyczny dyskurs jako czynność kierowana regułami | 62 |
| 3.1. Podstawy w filozofii języka: Wittgenstein i Austin | 62 |
| 3.1.1. Wittgensteina pojęcie gry językowej | 63 |
| 3.1.2. Austina teoria aktów mowy | 68 |
| 3.2. Teoria Hare'a | 72 |
| 3.2.1. Hare'a teoria języka moralności | 73 |
| 3.2.2. Hare'a teoria argumentacji moralnej | 79 |
| 3.2.3. O krytyce Hare'a teorii argumentacji moralnej | 92 |
| 3.3. Teoria Toulmina | 94 |
| 3.3.1. Funkcja etyki | 94 |
| 3.3.2. Toulmina analiza argumentacji moralnej | 96 |
| 3.3.3. Toulmina ogólna teoria argumentacji | 98 |
| 3.3.4. Problemy z teorią Toulmina | 102 |
| 3.3.5. Precyzacje terminologiczne | 106 |
| 3.4. Teoria Baiera | 107 |
| 3.4.1. Baiera analiza argumentacji moralnej | 107 |
| 3.4.2. Perspektywa moralna | 109 |
| 3.4.3. Krytyka teorii Baiera | 113 |
| 4. Niektóre wyniki pośrednie | 114 |

ROZDZIAŁ II

| | |
|--|------------|
| Habermasa konsensualna teoria prawdy | 117 |
| 1. Habermasa krytyka korespondencyjnej teorii prawdy | 118 |
| 2. Związek teorii aktów mowy z teorią prawdy | 120 |
| 3. Rozróżnienie działania i dyskursu | 121 |
| 4. Uprawomocnienie wypowiedzi normatywnych | 123 |
| 5. Logika dyskursu | 127 |
| 6. Idealna sytuacja rozmowy | 134 |
| 7. Krytyczne omówienie teorii Habermasa | 139 |

ROZDZIAŁ III

| | |
|---|------------|
| Teoria praktycznej narady w ujęciu szkoły erlangenkiej | 153 |
| 1. Program metody konstrukcyjnej | 153 |
| 2. Cel zakładany w etyce konstrukcyjnej | 155 |

| | |
|-----------------------------------|-----|
| 3. Zasady etyki konstrukcyjnej | 157 |
| 4. Geneza krytyczna systemów norm | 163 |
| 5. Do zapamiętania | 167 |

ROZDZIAŁ IV

| | |
|---|------------|
| Chaima Perelmana teoria argumentacji | 169 |
|---|------------|

| | |
|--|-----|
| 1. Teoria argumentacji jako pewna (w szerszym sensie) teoria logiczna | 170 |
| 2. Argumentacja jako funkcja audytorium | 171 |
| 3. Dowód a argumentacja | 172 |
| 4. Pojęcie uniwersalnego audytorium | 174 |
| 5. Namawianie i przekonywanie | 178 |
| 6. Perelmana analiza struktury argumentacji | 178 |
| 7. Racjonalność argumentacji | 182 |
| 8. Do zapamiętania | 186 |

B. ZARYS TEORII OGÓLNEGO RACJONALNEGO DYSKURSU PRAKTYCZNEGO

| | |
|---|-----|
| 1. O problemie uzasadnienia wypowiedzi normatywnych | 191 |
| 2. Możliwe teorie dyskursu | 194 |
| 3. Uzasadnienie reguł dyskursu | 194 |
| 4. Reguły i formy ogólnego praktycznego dyskursu | 201 |
| 4.1. Reguły podstawowe | 202 |
| 4.2. Reguły rozumu | 204 |
| 4.3. Reguły ciężaru argumentacji | 208 |
| 4.4. Formy argumentu | 210 |
| 4.5. Reguły uzasadniania | 214 |
| 4.6. Reguły przejścia | 218 |
| 5. Granice ogólnego dyskursu praktycznego | 219 |

C. TEORIA ARGUMENTACJI PRAWNICZEJ

ROZDZIAŁ I

Dyskurs prawniczy jako szczególny przypadek ogólnego dyskursu praktycznego 223

1. Rodzaje dyskusji prawniczych 223
2. Teza o szczególnym przypadku 225
3. Przejście do teorii argumentacji prawniczej 231

ROZDZIAŁ II

Zarys teorii argumentacji prawniczej 233

1. Uprawomocnienie wewnętrzne 233
2. Uprawomocnienie zewnętrzne 242
 - 2.1. Sześć grup reguł i form uprawomocnienia zewnętrznego 243
 - 2.2. O argumentacji empirycznej 244
 - 2.3. Kanony wykładni 246
 - 2.3.1. O poszczególnych formach argumentacji 247
 - 2.3.2. Rola kanonów w dyskursie prawniczym 255
 - 2.4. Argumentacja dogmatyczna 261
 - 2.4.1. O pojęciu dogmatyki prawniczej 261
 - 2.4.2. Zdania dogmatyki prawniczej 267
 - 2.4.3. Stosowanie zdań dogmatycznych 271
 - 2.4.4. Uzasadnienie i weryfikacja zdań dogmatycznych 272
 - 2.4.5. Funkcje dogmatyki 276
 - 2.4.6. Argumentacja dogmatyczna i ogólna praktyczna 282
 - 2.5. O korzystaniu z precedensów 283
 - 2.5.1. Reguła ciężaru argumentacji 284
 - 2.5.2. Korzystanie z precedensów
i argumentacja prawnicza 287
 - 2.6. O stosowaniu specjalnych prawniczych form argumentu 288
 - 2.7. O roli ogólnych praktycznych argumentów
w dyskursie prawniczym 293

ROZDZIAŁ III

| | |
|--|------------|
| Dyskurs prawniczy a ogólny dyskurs praktyczny | 295 |
| 1. Wymagalność dyskursu prawniczego na gruncie natury ogólnego praktycznego dyskursu | 295 |
| 2. Częściowa zgodność pod względem aspiracji do słuszności | 297 |
| 3. Strukturalna zgodność reguł i form dyskursu prawniczego z regułami i formami ogólnego praktycznego dyskursu | 298 |
| 4. Wymóg ogólnej praktycznej argumentacji w ramach argumentacji prawniczej | 300 |
| 5. Granice i konieczność teorii racjonalnego dyskursu prawniczego | 301 |

DODATEK

| | |
|---|------------|
| Tabela opracowanych reguł i form | 305 |
| I. Reguły i formy ogólnego dyskursu praktycznego | 305 |
| 1. Reguły podstawowe | 305 |
| 2. Reguły rozumu | 306 |
| 3. Reguły ciężaru argumentacji | 306 |
| 4. Formy argumentu | 307 |
| 5. Reguły uzasadniania | 307 |
| 6. Reguły przejścia | 308 |
| II. Reguły i formy dyskursu prawniczego | 308 |
| 1. Reguły i formy uprawomocnienia wewnętrznego | 308 |
| 1.1. Formy | 308 |
| 1.1.1. Najprostsza forma | 308 |
| 1.1.2. Najogólniejsza forma | 308 |
| 1.2. Reguły | 309 |
| 2. Reguły i formy uprawomocnienia zewnętrznego | 309 |
| 2.1. Reguły i formy argumentacji empirycznej | 309 |
| 2.2. Reguły i formy wykładni | 309 |
| 2.2.1. Formy wykładni semantycznej | 309 |
| 2.2.2. Formy wykładni genetycznej | 310 |

| | |
|--|------------|
| 2.2.3. Podstawowa forma wykładni teleologicznej | 310 |
| 2.2.4. Form historycznej, porównawczej ani systematycznej wykładni nie opracowano | 310 |
| 2.2.5. Reguły | 310 |
| 2.3. Reguły argumentacji dogmatycznej | 311 |
| 2.4. Najogólniejsze reguły korzystania z prejudycji | 311 |
| 2.5. Specjalne prawnicze formy argumentu | 311 |
| 2.5.1. Formy | 311 |
| 2.5.2. Reguła | 311 |
| Posłowie (1991): odpowiedź niektórym krytykom | 313 |
| I. Proceduralna koncepcja praktycznej słuszności | 313 |
| 1. Dyskurs i dobre racje | 313 |
| 2. Niezbędność komunikacji | 317 |
| 3. Procedura a słuszność | 322 |
| a) Pojęcie i kryterium słuszności | 322 |
| b) Dyskurs idealny | 323 |
| c) Rzeczywiste dyskursy | 326 |
| 4. O uzasadnieniu reguł dyskursu | 327 |
| II. Teza o szczególnym przypadku | 334 |
| 1. Argumentacja prawnicza jako dyskurs praktyczny | 335 |
| a) Argumentacja prawnicza a kwestie praktyczne | 335 |
| b) Aspiracja do słuszności | 336 |
| c) Granice dyskursu prawniczego | 337 |
| 2. Praktyczny dyskurs i postępowanie sądowe | 341 |
| Bibliografia | 343 |
| Indeks osób | 361 |
| Indeks rzeczowy | 365 |