**ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΤΩΝ ΚΑΝΟΝΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥ**

**Η ερμηνεία των κανόνων δικαίου**

Ερμηνεία καλείται η εξακρίβωση και αποκάλυψη του νοήματος ενός κανόνα δικαίου (υπό την στενή έννοια).

Ερμηνεία απαιτούν τόσο οι γραπτοί όσο και οι άγραφοι κανόνες δικαίου. Όμως η αποκάλυψη του νοήματος ενός άγραφου κανόνα δικαίου είναι στην πράξη θέμα αποδείξεως, όπως και η ίδια η ύπαρξή του.

**Ο κανονιστικός χαρακτήρας της ερμηνείας**

Και άλλες επιστήμες ή τέχνες ακολουθούν την ίδια μέθοδο για την κατανόηση του αντικειμένου τους. Ιδιαίτερο χαρακτηριστικό όμως της ερμηνείας των κανόνων δικαίου είναι ότι εξυπηρετεί ορισμένο σκοπό δηλ. την πρακτική εφαρμογή τους και την κανονιστική ρύθμιση των βιοτικών σχέσεων. Για αυτό η ερμηνεία των κανόνων δικαίου καλείται κανονιστική.

**Είδη ερμηνείας**

* Αυθεντική, γίνεται από τον ίδιο τον νομοθέτη.
* Επιστημονική, δηλ. αυτή που γίνεται από τον εφαρμοστή του δικαίου.

**Θεωρίες για την ερμηνεία**

(α) Υποκειμενική θεωρία

Σύμφωνα με αυτήν ο ερμηνευτής ενός κανόνα δικαίου αναζητά τη βούληση του ιστορικού νομοθέτη δηλ τι επεδίωκε ο νομοθέτης όταν θέσπισε τον κανόνα δικαίου.

(β) Αντικειμενική θεωρία

Σύμφωνα με αυτήν ο ερμηνευτής αναζητά το αντικειμενικό νόημα του νόμου, τη λογική η οποία μπορεί να εξελίσσεται και να μεταβάλλεται με την πάροδο του χρόνου.

Μειονεκτήματα υποκειμενικής

* Δεν είναι πάντοτε δυνατός ο προσδιορισμός του προσώπου του ιστορικού νομοθέτη, δεδομένου ότι κατά το Σύνταγμα, νομοθέτης είναι η βουλή.
* Η πρόθεση του νομοθέτη καθιστά πολλές φορές αδύνατη την αντιμετώπιση νέων κοινωνικών αναγκών.

Μειονέκτημα αντικειμενικής

Αποδεσμεύει τον δικαστή από το θετικό δίκαιο και έτσι δημιουργεί τον κίνδυνο υποκατάστασης του νομοθέτη από τον ερμηνευτή.

Η καλύτερη λύση είναι ο συνδυασμός και των δύο.

**Κριτήρια ερμηνείας**

(α) Το γράμμα

Ο ερμηνευτής ξεκινά να αποκαλύψει το νόημα του κανόνα δικαίου από το νόημα των λέξεων του νομοθέτη.

Η γραμματική ερμηνεία αποτελεί προϋπόθεση για να γίνει αντιληπτό, αν ένας κανόνας δικαίου είναι σαφής ή ασαφής.

Για παράδειγμα ο όρος οικογένεια μπορεί να περιέχει από τέκνα μέχρι κάποιον που συζεί μαζί μας. Είναι σύνηθες στους κανόνες δικαίου να χρησιμοποιούν λέξεις με διαφορετική κάθε φορά σημασία.

(β) Το σύστημα

Το νόημα του κανόνα δικαίου είναι δυνατόν να αποκαλυφθεί και με έρευνα της θέσης και λειτουργίας του μέσα στο όλο σύστημα δικαίου, στο οποίο ο κανόνας ανήκει (συστηματική ερμηνεία).

(γ) Ο σκοπός

Αν διαπιστωθεί ο σκοπός που επεδίωκε ο ιστορικός νομοθέτης, τότε μπορεί να αποκαλυφθεί το νόημα του κανόνα δικαίου που εξυπηρετεί καλύτερα αυτόν τον σκοπό (τελολογική ερμηνεία).

Ως σκοπός του νομοθέτη νοείται η βούληση δηλ. η ρυθμιστική πρόθεση και οι αξιολογικές αποφάσεις των προσώπων, τα οποία συνέταξαν τον ερμηνευόμενο κανόνα δικαίου και μετείχαν στη σχετική νομοθετική διαδικασία, ανεξαρτήτως εάν αυτά ήταν μέλη του κοινοβουλίου ή της αρχής που θέσπισε τον κανόνα δικαίου.

(δ) Η ιστορία

Η ιστορική καταγωγή του κανόνα δικαίου παρέχει χρήσιμα στοιχεία για την αποκάλυψη του σκοπού του αλλά και του ίδιου του νοήματός του (ιστορική ερμηνεία).

**Συσταλτική και διασταλτική ερμηνεία**

(α) Συσταλτική

Σε αυτή προβαίνει ο ερμηνευτής αν ο νομοθέτης εκφράστηκε ευρύτερα από όσο ήθελε.

(β) Διασταλτική

Σε αυτήν προβαίνει ο ερμηνευτής αν ο νομοθέτης εκφράστηκε στενότερα από όσο ήθελε.

**Ερμηνευτικά επιχειρήματα**

(α) Από το μείζον προς το έλασσον

Αν μια ρύθμιση επιτρέπει το μείζον, επιτρέπει λογικά και το ελάσσον.

(β) Από το έλασσον προς το μείζον

Αν μια ρύθμιση απαγορεύει το έλασσον, λογικά απαγορεύει και το μείζον.

(γ) Από τη σιωπή του νόμου

Αφού ο νόμος σιωπά ως προς τη ρύθμιση, επιθυμεί να την αφήσει αρρύθμιστη, ή να την υπάγει σε γενική ρύθμιση.

(δ) Εξ αντιδιαστολής ή αντεστραμμένη αιτιολογία

Αφού μια περίπτωση ρυθμίζεται από ορισμένο κανόνα δικαίου, η αντίθετή της αποκλείεται να υπάγεται στη ρύθμιση αυτή αλλά ισχύει για αυτή η αντίθετη ρύθμιση.

Για παράδειγμα, η αυτοδικία επιτρέπεται αν συντρέχουν ορισμένες προϋποθέσεις, αν δεν συντρέχουν, η αυτοδικία απαγορεύεται.

**Πλήρωση των κενών**

(α) Έννοια του κενού

Υπάρχουν περιπτώσεις που ενώ απαιτούν ρύθμιση είτε δεν ρυθμίστηκαν καθόλου είτε δεν ρυθμίστηκαν πλήρως.

Τότε ακριβώς κάνουμε λόγο για κενά του δικαίου.

(β) Ακούσια κενά

* Έννοια. Ακούσιο κενό υπάρχει όταν ο νομοθέτης άφησε αρρύθμιστη μια περίπτωση, η οποία απαιτούσε ρύθμιση. Αν το κενό υπήρχε κατά τη θέσπιση του κανόνα, καλείται πρωτογενές, αν αναδείχθηκε μετά τη θέσπισή τότε καλείται δευτερογενές.
* Πλήρωση του ακούσιου κενού. Καλύπτεται με αναλογία δηλ. με τη δημιουργία ερμηνευτικώς ad hoc κανόνας δικαίου συνάγεται από θεμελιώδη αξιώματα του δικαιικού συστήματος, γίνεται λόγος για αναλογία δικαίου.
* Διαπίστωση του κενού. Προϋπόθεση για την αναλογία είναι η διαπίστωση της ύπαρξης κενού. Εάν αποκλεισθεί το κενό ο δικαστής οφείλει να εφαρμόσει την προβλεπόμενη ρύθμιση.

(γ) Εκούσια κενά

* Έννοια. Εκούσιο κενό υπάρχει όταν ο νομοθέτης ρύθμισε μια περίπτωση αλλά διατύπωσε τον κανόνα δικαίου κατά τέτοιο τρόπο, ώστε να αφήνει στον ερμηνευτή και εφαρμοστή του μεγάλα περιθώρια εξειδίκευσης του κανόνα.
* Πλήρωση εκούσιων κενών. Κατά την πλήρωση των εκούσιων κενών η ερμηνευτική προσπάθεια εστιάζεται στην εξειδίκευση των αόριστων εννοιών, έτσι ώστε να καταδεχθεί αν η υπό κρίση αόριστων εννοιών, έτσι ώστε να καταδειχθεί αν η υπό κρίση αρρύθμιστη περίπτωση υπάγεται ή όχι στο πλάτος αυτών.

(δ) Συγκαλυμμένα κενά

Είναι ειδική κατηγορία κενών τα οποία υφίστανται, όταν ο νομοθέτης περιέλαβε σε μια ρύθμιση περισσότερες περιπτώσεις από αυτές που σκόπευε να ρυθμίσει.

Κενό δηλ. υπάρχει εδώ στην έκταση που ο νομοθέτης παρέλειψε να προβλέψει εξαίρεση από την υπάρχουσα ρύθμιση.

(ε) Ανάλογη εφαρμογή

Δεν αποτελεί αναλογία η περίπτωση της ανάλογης εφαρμογής που προβλέπεται από κανόνα δικαίου. Εδώ δεν υφίσταται κενό δικαίου αλλά παραπομπή σε άλλες διατάξεις.

Παραδείγματα

1. Σε μια σύμβαση πώλησης ο πωλητής ενδέχεται είτε να μην εκπληρώσει την παροχή είτε να την εκπληρώσει με καθυστέρηση είτε να την εκπληρώσει πλημμελώς. Η τελευταία περίπτωση δεν ρυθμίζεται στον ΑΚ, άρα πρόκειται για ακούσιο πρωτογενές κενό.
2. Στο παραπάνω παράδειγμα το κενό καλύπτεται με την αναλογική και συνδυασμένη εφαρμογή των διατάξεων για την μη εκπλήρωση και την υπερημερία. Πρόκειται για αναλογία δικαίου.
3. Σύμφωνα με την ΑΚ 918 εκείνος που στερείται την ικανότητα για καταλογισμό μπορεί υπό ορισμένες προϋποθέσεις, να υποχρεωθεί από το δικαστήριο να καταβάλλει αποζημίωση η οποία χαρακτηρίζεται στον νόμο εύλογη χωρίς να ορίζεται το ύψος της. Πρόκειται για εκούσιο κενό.

**Άρση των αντινομιών**

(α) Έννοια αντινομίας

Μια άλλη ατέλεια που παρατηρείται μερικές φορές είναι η σύγκρουση ρυθμίσεων για μια συγκεκριμένη περίπτωση.

Όταν συμβαίνει κάτι τέτοιο, γίνεται λόγος για ύπαρξη αντινομίας.

(β) Κανονιστική αντινομία

Υπάρχει όταν δύο κανόνες δικαίου βρίσκονται σε αντίφαση μεταξύ τους, γιατί με το ίδιο πραγματικό συνδέουν δύο διαφορετικές και ασυμβίβαστες μεταξύ τους έννομες συνέπειες.

Η αντινομία αυτή αίρεται με βάση τις ακόλουθες αρχές.

* Ότι ο ιεραρχικά ανώτερος κανόνας υπερισχύει του κατωτέρου.
* Ότι ο νεότερος υπερισχύει του παλαιότερου.
* Ότι ο ειδικός υπερισχύει του γενικού.

(γ) Αξιολογική αντινομία

Υπάρχει όταν ο νομοθέτης εκφράζει σε έναν κανόνα δικαίου αξιολόγηση, η οποία βρίσκεται σε αντίφαση με αξιολόγηση που εξέφρασε σε άλλον κανόνα δικαίου, ενώ βέβαια οι δύο κανόνες έχουν διαφορετικό πραγματικό. Η αξιολογική αντινομία αίρεται με τελολογική συστολή δηλ. με ερμηνευτικό περιορισμό του γράμματος του ενός κανόνα δικαίου.

**Praeter και contra legem ερμηνεία**

(α) Praeter legem

Είναι η ερμηνεία που, αν και δεν ανταποκρίνεται πλήρως στο γράμμα και το πνεύμα του κανόνα δικαίου, εναρμονίζεται με τις θεμελιώδεις αρχές του συστήματος δικαίου.

Η κυριότερη praeter legem ερμηνεία είναι η αναλογία δικαίου.

(β) Contra legem

Είναι η ερμηνεία που αντίκειται όχι στο γράμμα ή στο πνεύμα του κανόνα δικαίου αλλά συγκρούεται και με το σύστημά του.

Καταρχήν η ερμηνεία αυτή απαγορεύεται αλλά σε ακραίες περιπτώσεις που ο νόμος αντίκειται προφανώς στη λογική του δικαίου και στο κοινό περί δικαίου αίσθημα πρέπει να δεχθούμε ότι ο δικαστής υποχρεούται να μην τον εφαρμόσει.