# MEDNARODNO ZASEBNO PRAVO

 **I. II. III.**

pravno razmerje

**mednarodna pristojnost**

merodajno pravo

materialno pravo in…

…njegova uporaba

sodba / sklep

priznanje in priznanje izvršitve

(eksekvatura)

Uredba 593/2008 - **RIM I**

1206/2001 – uredba o medn. pomoči pri

 pridobivanju dokazov

1896/2006 – evropski plačilni nalog

 861/2007 – spori majhne vrednosti

1393/2007 – uredba o vročanju

Uredba 44/2001 – **BU I.**

Uredba 2201/2003 – **BU II.**

Uredba 864/2007 - **RIM II**

**44/2001 – BU I., 1346/2000 – stečajna uredba, 805/2004 – evropski izvršilni naslov**

 …uporaba procesnega prava

Uredba 2201/2003 – **BU II bis**

Uredba 4/2009 – **Preživninska uredba**

Dednopravna razmerja – Zelena knjiga

**+ mednarodne KONVENCIJE + nacionalno pravo**

1. **MEDNARODNA PRISTOJNOST =** pristojnost nacionalnih sodišč s primerom z mednarodnim elementom.
2. **KOLIZIJSKO PRAVO/MERODAJNO PRAVO** = katero pravo se uporabi? 3 metode:
3. Unificiranje prava (npr. DK)
4. Kolizijska metoda
5. Materialno pravo z NNU
6. **IZVRŠITEV** = TUJO sodno odločbo je treba najprej PRIZNATI. Dokler se ne prizna, se ne more izvršiti!
7. PRISTOJNOST:
* BU I. (Uredba 44/2001 v civilnih in gospodarskih zadevah)
* BU II. bis (Uredba 2201/2003 v zakonskih sporih in sporih v zadevah glede starševske odgovornosti)
* Haaška konvencija o civilnem in sodnem postopku
1. UPORABA PRAVA
* RIM I. (Uredba 593/2008 o pravu, ki se uporablja za pogodbena obligacijska razmerja)
* RIM II. (Uredba o pravu, ki se uporablja za nepogodbene obveznosti)
* ZMZPP
* Uredba 1206/2001 o pridobivanju dokazov
* Haaška konvencija o civilnem in sodnem postopku
* Konvencija, ki velja za prometne nesreče
* Konvencija o zakonu, ki se uporablja v primerih odgovornosti proizvajalcev za njihove proizvode
* 7. člen Dunajske konvencije
1. SODBA (SKLEP)
* Uredba 1393/2007 o vročanju
1. PRIZNANJE
* BU I. (Uredba 44/2001 v civilnih in gospodarskih zadevah)
* BU II. bis (Uredba 2201/2003 v zakonskih sporih in sporih v zadevah glede starševske odgovornosti)
* ZMZPP
* Uredba 805/2004 o evropskem izvršilnem naslovu
* Uredba 1393/2007 o vročanju
1. IZVRŠITEV
* BU I. (Uredba 44/2001 v civilnih in gospodarskih zadevah)
* BU II. bis (Uredba 2201/2003 v zakonskih sporih in sporih v zadevah glede starševske odgovornosti)
* ZMZPP
* Uredba 1393/2007 o vročanju

# I. UVOD V MEDNARODNO ZASEBNO PRAVO

## 1. Kaj je MZP in kaj je predmet MZP?

**MZP** je notranje pravo vsake države – nacionalno pravo.

**Ali je veja mednarodnega prava?** **NE,** ni veja mednarodnega prava! Pravila MZP niso mednarodna, mednarodno obeležje imajo le razmerja, ki se s temi pravili urejajo – stik s tujim elementom.

**PREDMET MZP** – o predmetu NI enotnega stališča, nedvomno pa v predmet spada kolizijsko pravo. O drugih pravilih pa obstajajo različna mnenja, ali gre za predmet MZP ali ne.

Kaj sodi v MZP?

* **kolizijska pravila** (pravila, ki nam povedo, katero pravo države je treba uporabiti v določenem primeru) - glede tega so vsa stališča enotna.
* **pravila o mednarodnem postopku** (ni enotnega stališča)
* **pravila o priznanju in izvršitvi** (ni enotnega stališča, *Knez* zastopa širše stališče – vse kar dopolnjuje kolizijska pravila)
* **pravo tujcev** (ni enotnega stališča)
* **mednarodna unificirana pravila** (ni enotnega stališča)

Kaj vse ureja ZMZPP?

* **kolizijska pravila** (pravila o določanju prava)
* **pravila o mednarodni pristojnosti sodišč** (pravila o določitvi mednarodne pristojnosti)
* **pravila o priznanju in izvršitvi** (vsa pravila so navedena na enem mestu)

Področja, na katerih pride v poštev MZP (3):

I. sklop II. sklop III. Sklop

PRAVILA O PRIZNANJU in IZVRŠITVI

KOLIZIJSKA PRAVILA

MEDNARODNA PRISTOJNOST

 Katero sodišče bo pristono? Katero pravo se uporabi?

 3. del ZMZPP 2.del ZMZPP 4.del ZMZPP

## 2. Viri MZP

Različne države, različni viri.

**1) NOTRANJI VIRI** – osnovni zakon je ZMZPP in drugi specialni zakoni. Poznamo 2 različni ureditvi:

* država ima posebni zakon (npr. RS – ZMZPP)
* država ima pravila urejena v številnih materialnih zakonih (npr. FR)

 ZMZPP

**1. člen** ZMZPP

(1) Ta zakon vsebuje pravila o določanju prava, ki ga je treba uporabiti za osebna, družinska, delovno socialna, premoženjska in druga civilnopravna razmerja z mednarodnim elementom.

(2) Ta zakon vsebuje tudi pravila o pristojnosti sodišč in drugih organov Republike Slovenije za obravnavanje razmerij iz prvega odstavka tega člena, pravila postopka in pravila za priznanje in izvršitev tujih sodnih in arbitražnih odločb ter odločb drugih organov.

**4. člen** ZMZPP

Ta zakon se ne uporablja za razmerja, ki so urejena v drugem zakonu ali mednarodni pogodbi.

Zakon o menici, Zakon o pomorski plovbi, ...

**Za katere zadeve se ZMZPP NE bo uporabil?** Za tista vprašanja, ki so urejena **v mednarodnih konvencijah**, za vsa ostala pa se bo uporabil. Enako velja za pravne akte ES.

**2) MEDNARODNI VIRI** – multilateralne in **bilateralne konvencije**

**Katere imajo prednost?** **BILATERALNE,** ker so bolj specifične.

Odnos NOTRANJI VIR : MEDNARODNI VIR?

**8. člen** Ustave RS

Zakoni in drugi predpisi morajo biti v skladu s splošno veljavnimi načeli mednarodnega prava in z mednarodnimi pogodbami, ki obvezujejo Slovenijo. Ratificirane in objavljene mednarodne pogodbe se uporabljajo neposredno.

Sam obstoj medn. konvencije še ne pomeni, da se bo le-ta tudi uporabila:

- *opting IN* = konvencija se uporabi, **če se stranki(e)** zanjo **dogovorijo**

- *opting OUT* = konvencija se uporabi **v vsakem primeru**, razen če jo stranki(e) izrecno izlkjučijo

**3) VIRI ES** – derogirajo uporabo ZMZPP-ja!

- od Rimske… do Amsterdamske pogodbe….

* + Bruseljska konvencija;
	+ Luganska konvencija;
	+ Rimska konvencija (uporaba prava)
	+ Prehod s konvencijske ravni na raven sekundarnega prava ES

- cilj PES cilj: unifikacija zasebnega prava

**Člen** **65** PES

Ukrepi na področju pravosodnega sodelovanja v civilnih zadevah s čezmejnimi posledicami, ki jih je treba sprejeti v skladu s členom 67, kolikor so potrebni za pravilno delovanje notranjega trga, vključujejo:

(a) izboljšanje in poenostavitev:

— sistema čezmejne vročitve sodnih in zunajsodnih listin;

— sodelovanja pri pridobivanju dokazov;

— priznavanja in izvrševanja odločb v civilnih in gospodarskih zadevah, vključno z odločbami v zunajsodnih zadevah;

(b) spodbujanje združljivosti predpisov, ki se uporabljajo v državah članicah glede kolizije zakonov in sporov o pristojnosti;

(c) odpravljanje ovir za nemoten potek civilnih postopkov, po potrebi s spodbujanjem združljivosti predpisov o civilnih postopkih, ki se uporabljajo v državah članicah.

**HIERARHIJA VIROV**

 **PES** + mednarodne pogodbe Unije s 3.državami

 SEKUNDARNI PRAVNI AKTI = **Uredbe in Direktive**

 **MEDNARODNE POGODBE**, ki jih sklepajo DČ = pogosto sekundarni pravni akti (npr. BU II. bis)

 vsebujejo določbo, da NE posegajo v medn. Pogodbe, sklenjene med DČ! To pomeni, da Uredbe

 NE posegajo v konvencije, ki med državami urejajo isto področje. Nekatere uredbe takšno določbo

 imajo, nekatere ne. Zato zmeraj preveri v Uredbi, ali se uporabi le-ta ali konvencija!!!

 **USTAVA** = nacionalni predpis

 **ZAKONI** = precialni zakon ali ZMZPP

 **PODZAKONSKI AKTI** (morebitni)

## 3. Razmerje, za katero se uporabi ZMZPP!

**1. člen** ZMZPP

(1) Ta zakon vsebuje pravila o določanju prava, ki ga je treba uporabiti za osebna, družinska, delovno socialna, premoženjska in druga civilnopravna razmerja z mednarodnim elementom.

(2) Ta zakon vsebuje tudi pravila o pristojnosti sodišč in drugih organov Republike Slovenije za obravnavanje razmerij iz prvega odstavka tega člena, pravila postopka in pravila za priznanje in izvršitev tujih sodnih in arbitražnih odločb ter odločb drugih organov.

Izpolnjena morata biti 2 pogoja:

ZASEBNOPRAVNO (civilnopravno) RAZMERJE

nacionalno pravo

(stranke imajo enakopraven položaj – prirejenost). Sem **NE** spada upravnopravno razmerje, razmerja v davčnem pravu, ... Na drugi strani se lahko pojavi tudi **DRŽAVA** – pod pogojem, da NE deluje oblastno! Če gre za KD, ne gre za civilnopravno razmerje. Če gre za PREKRŠEK, se vedno uporabi slovensko pravo, če o tem odloča slovenski organ (enako za KD).

MEDNARODNI ELEMENT (*diferentia specifica*)

Lahko se pojavi v:

1. SUBJEKTU (državljanstvo)
2. OBJEKTU (predmet pogodbe se nahaja v tujini)
3. PRAVICAH in OBVEZNOSTIH (izpolnitev obveznosti)

Ta element ločuje MZP od zasebnega prava!

**Primer:** Ali gre v naslednjih primerih za razmerje z mednarodnim elementom?

* V RS želita skleniti zakonsko zvezo dva slovenska državljana. **NE**
* V RS želita skleniti zakonsko zvezo dve osebi, pri čemer je ona slovenska državljanka, on pa francoski državljan. **DA.** Po subjektu.
* Pogodba o prodaji je sklenjena v ZDA med slovensko in hrvaško družbo. **DA.** Osebni statut.
* Dve osebi želita skleniti zakonsko zvezo v Sloveniji. Ona je državljanska RS s stalnim prebivališčem v Zagrebu, on pa je državljan RS in ima stalno prebivališče v Mariboru. **NE**. Navezna okoliščina je državljanstvo obeh strank – 34.člen ZMZPP, posebno pravilo.

## 4. Načini reguliranja razmerij z MEDNARODNIM ELEMENTOM!

2 načina urejanja (reguliranja) razmerij z mednarodnim elementom:

POSREDNO (kolizijsko)

NEPOSREDNO

 *Ratio* NI varstvo domačega pravnega reda! = gre za instrumente, ki urejajo neko razmerje z odkazovanjem na

 = norme neposredno rešujejo določeno sporno vprašanje. tuje pravo, preko posebnega pravila (= **kolizijsko pravilo**).

1) z **mednarodnimi normami** (DK o medn.prodaji blaga) **NE dajejo nam neposrednega odgovora na vprašanje.** Ko ima

 neko razmerje stik z večimi pravnimi redi –povedalo nam bo,

2) z **normami notranjega prava** kateri stik je najbolj pomemben.

 (ki neposredno rešijo primer) Primer: *nepremičnine, sklenitev ZZ med 2 različnima državljanoma*

3) z **normami neposredne uporabe**

 (*lois de police, Eingriffsnormen, mandatory norms*…)

**94(1). člen** Zakon o menici

(1) “Spodobnost, sa se kdo zaveže z menico, določa zakon njegove države.”

**99(2). člen** ZMZPP

 (2) Sodišče počaka s priznanjem tuje sodne odločbe, če pred sodiščem Republike Slovenije teče prej začeta pravda v isti pravni zadevi in med istima strankama, dokler ni ta pravda pravnomočno končana.

= če pred SLO sodiščem teče prej začeta pravda v isti pr. zadevi = na podlagi kolizijskih norm. Zakon o menici se uporabi pred

- se počaka do pravnomočnosti. ZMZPP.

**Ali pravila o mednarodni pristojnosti sodijo v neposredno ali posredno urejanje?** v **NEPOSREDNO**. Dajo neposredni odgovor na procesni problem.

**NORME NEPOSREDNE UPORABE (NNU)**

= posebnI prisilnI predpisI, ki se **uporabljajo ne glede na to, katero pravo bi sicer bilo merodajno** za določen primer po kolizijskih pravilih. Z njim **izključimo kolizijska pravila**, vendar ne nujno v celoti. Imajo prednost pred uporabo kolizijskega pravila!

**Kakšne norme uporablja MZP in kakšne norme uporablja ZMZPP?** **PLURALIZEM METOD**, in sicer:

1. unificirano pravo (mednarodne pogodbe)
2. substančno pravo
3. kolizijske norme (v zakonu)
4. norme neposredne uporabe (v zakonu)

**Kolizijske norme in norme neposredne uporabe** (NNU) lahko uporabljamo hkrati, medtem ko **unificirano pravo** nadvalda kolizijske norme.

Značilnosti NNU:

1. **Tesna povezanost** – interesi so za državo tako močni, da ne dopusti, da bi prišlo do uporabe prava druge države.
2. **Ocena in analiza interesov** – več NNU je tam, kjer se vrednote od tujih vrednot razlikujejo.
3. **Pravne posledice** – civilnopravne (ničnost), odločitev je v rokah sodnika ali bo uporabil NNU ali ne (sodnik ima posebno upravičenje).
4. **Uporaba *expressis verbis* (direktna) ali po smislu in namenu določb** – izključen je vpliv tuje zakonodaje.
5. **Neodvisnost** – NNU se bodo uporabile neodvisno od pogodbenega statuta!
6. **NNU in javni red** – oboje se uporabi glede na kolizijska pravila, merodajno pravo. NNU vedno uporaibmo na začetku, javni red pa šele, ko ugotovimo merodajno pravo. NNU se vedno uporabijo, ko imamo mednarodni element, sicer ne.
7. **Mednarodni prisilni predpisi**  (posebni predpisi, ki niso odvisni od pogodbenega prava in se jim ne moremo izogniti). **Notranji prisilni predpisi** – so enostranski, lahko so odvisni od pogodbenega prava.

**Razlika med PRISILNIMI (kogentnimi) PREDPISI in NORMAMI NEPOSREDNE UPORABE (NNU)?**

1. **NNU spadajo v varovalno zakonodajo in gre za zaščito interesov**:
* politični in gospodarski interesi države (promet z nepremičninami, carinska zakonodaja, varstvo konkurence, …)
* v ZMZPP sta 2 normi NNU: potrošniki in delavci (socialna varnost, delavno pravo)
1. **NNU niso enake KOGENTNIM pravilom, ampak so posebno kogentni predpisi**.

Običajno vsebujejo elemente javnega prava.

1. Uporaba: **NNU se uporabjajo v vsaki situaciji, ne glede ne to katero pravo se uporabi. Kogentne prdpise pa lahko uporabljeno pravo derogira.** Glavna razlika: kogentni predpisi se lahko z izbiro tujega prava derogirajo, NNU pa ne!

(stranke se jim ne morejo izogniti).

1. Namen: **NNU niso namenjene samo urejanju mednarodnih razmerij** (torej, njihov namen je **splošen**) **in se uporabljajo glede na to, katero pravo se sicer uporabi kot merodajno zza pravni posel.**

Dve pravili uporabe NNU:

- **SLOVENSKE NNU** se uporabijo vedno takrat, kadar *expressis verbis* (direktno), ali glede na namen ali cilj zakona želijo učinkovati – teološka interpretacija.

- **TUJE NNU** se uporabijo le takrat, ko s pravnim redom, iz katerega izhajajo, obstaja tesna zveza in niso nasprotne *lex fori*. Po Rimski konvenciji mora sodnik presoditi še ali je NNU glede na svoj namen v konkretnem primeru uporabna.

Loči med:

1. **UPORABA NNU** – ne uporabimo merodajne norme.
2. **UPOŠTEVANJE NNU** – merodajno normo uporabimo, NNU pa upoštevamo (vpliva). Kadar se tuja NNU zgolj upošteva, se uporabi norma merodajnega prava domače države, vendar bo to naknadno generalna klavzula.

Ločimo različne NNU:

1. NNU, ki so del **PR. REDA DRŽAVE FORUMA** (ZMZPP o tem ne govori!)
2. NNU, ki so del **MERODAJNEGA PRAVA** (NNU se bodo v vsakem primeru uporabile)
3. NNU, ki so **del TRETJEGA PRAVA, ki je z razmerjem TESNO POVEZANO**

**Člen 7.** RK

“Pri uporabi prava določene države na podlagi te konvencije se lahko daje učinek prisilnim določbam prava neke druge države, s katero pokaže dejansko stanje tesno zvezo, v kolikor so določbe po pravu te države uporabljive, ne glede na to, katero pravo se sicer za pogodbo uporabi. Pri odločitvi o tem se upoštevajo njihova narava in predmet ter posledice, ki bi izhajale iz njihove uporabe ali neuporabe.

Ta konvencija se ne dotika uporabe določb, ki so veljavne po pravu države pozvanega sodišča in ki ne glede na pravo, ki se uporabi za pogodbo, dejansko stanje prisilno urejajo.”

**Primer:** ‘’Neposredne naložbe nerezidentov v Republiki Sloveniji niso dovoljene v gospodarske družbe ali druge oblike organiziranja, ki opravljajo dejavnost proizvodnje in prometa z oborožitvenimi sredstvi in vojaško opremo ter obveznega pokojninskega in zdravstvenega zavarovanja, ki se financira iz proračunskih sredstev.’’

**Primer:**

Gospodarska družba iz Irana je leta 1977 kupila od nemškega proizvajalca večjo količino piva, ki je bilo dostavljeno in tudi plačano. Ugotovilo se je, da je del pošiljke neuporaben. Iranska stranka je zadevo reklamirala, stranki sta se poravnali – nemška stranka plača odškodnino 20.000 DEM, dogovorjeno je, da bo za ostalih 74.000 DEM iranska stranka v maju 1980 naročila določeno količino piva.

Preostalega zneska iranska stranka ni dobila, ker je prišlo do iranske revolucije in Iranci niso mogli naročiti nove pošiljke piva. Tako je iranska stranka preostali znesek terjala pred nemškim sodiščem. Nemška stranka je navajala, da je tudi način plačila odškodnine element poravnave, ki pa je postal nemogoč zaradi novih iranskih javnopravnih predpisov o prepovedi uvoza alkohola.

Nemško sodišče je bilo postavljeno pred težko nalogo, saj je moralo razporediti med zasebnimi strankami javnopravne posledice prepovedi, ki je onemogočila realizacijo poravnave. Sodišče je sprejelo salomonsko odločitev:

Nemška stranka mora iranski plačati polovico preostale odškodnine. NNU, ki so del tretjega prava, ki je z razmerjem tesno povezano. Iranska norma o prepovedi uvoza alkohola (NI NNU) in iranska norma o kraju izpolnitve obveznosti (JE NNU). Iransko sodišče ugotovi, da se mora uporabiti nemško pravo.

**POSREDNO – KOLIZIJSKO - UREJANJE**

**Slovensko podjetje** je uspelo prodati večjo količino vina **kupcu iz Nemčije**. Pogodba je bila **sklenjena v Zurichu**. Izvozniki zahtevajo plačilo šele po treh letih od dneva dospelosti plačila. Kupec na to reagira z ugovorom zastaranja. Po nemškem pravu je splošni zastaralni rok 30 let, vendar je med gospodarskimi subjekti 2 leti. Po našem pravu je splošni rok 10 let oziroma 3 leta za obveznosti pravnih oseb iz pogodb o prometu blaga ali storitev. Po švicarskem pravu je splošni zastaralni rok 10 let, poseben rok za pravne osebe ni predviden. Predpostavimo, da spor rešuje sodišče v Avstriji (po avstrijskem pravu triletni zastaralni rok). Kupcem bi najbolj odgovarjalo, da se uporabi nemško pravo, neugodno pa je zanje švicarsko pravo. Gre za vprašanje, katero pravo bo v danem primeru uporabilo avstrijsko sodišče. Sporno razmerje je povezana s štirimi pravnimi redi.

Soočeni smo s kolizijo več pravnih redov! Kolizijsko pravilo nam ne daje odgovora na vprašanje, daje le podatke, KJE najdemo pravilo, ki ga bomo uporabili! Torej, Avstrijski kolizijski zakon. Sodnik najde pravilo, ki določa katero pravo se bo uporabilo.

### **Namen kolizijskega pravila**

**Primer:**

Slovenski državljan dobi štipendijo za podiplomski študij prava na eni od kanadskih univerz. Študij konča v predpisanem roku in se tam tudi zaposli. Na božičnem sprejemu spozna dekle iz Francije, ki od svojega rojstva živi v Kanadi in je tudi kanadska državljanka. Z njo se poroči in ena od posledic tega je pridobitev kanadskega državljanstva. Čez dve leti se jima rodi sin (kanadski državljan). Malo za tem dobi on službo v ZDA. Ona ni ravno navdušena nad selitvijo v ZDA, vendar na koncu le pristane pod pogojem, da se v Kanado vrneta po treh letih. Leta minejo, s tem pa zaradi nenehnega dela in službenih potovanj raste nezadovoljstvo v zakonu. Njemu ponudijo podaljšanje zaposlitve, ki pa vključuje tudi preselitev v Evropo. Ona mu ponudi ultimat: vrnitev v Kanado ali razveza. On se ne vrne v Kanado, ona s sinom odpotuje v Francijo, se tam zaposli in vloži tožbo za razvezo. Zahteva, da se ji dodeli otrok in želi tudi vzdrževalnino. Francosko sodišče bo o vsem tem odločalo. Ampak – po katerem pravu? Francoskem, kanadskem, slovenskem?

Problem rešuje kolizijsko pravilo! Tožba je bila vložena pred FR sodiščem, uporabilo se bo francosko pravo.

Kolizijsko pravilo **nam pove, katero pravo se bo uporabilo** – to opravi že zakonodajalec! To **NI MATERIALNA NORMA**! 6. člen ZMZPP napotuje na kolizijska pravila tujega prava, kolizijska pravila pa so v 2. poglavju ZMZPP-ja. Namen tega pravila: ni niti materialnopravno, niti procesnopravno pravilo, gre za posebno pravilo. Prepoznamo jih po » *SE UPORABI*«.

**6. člen** ZMZPP

(1) Če bi bilo treba po tem zakonu uporabiti pravo tuje države, se upoštevajo njegova pravila, ki določajo, katero pravo se uporabi.

(2) Če pravila tuje države, ki določajo, katero pravo je treba uporabiti, zavračajo na pravo Republike Slovenije, se uporabi pravo Republike Slovenije, ne da bi se pri tem upoštevala njena pravila o napotilu, katero pravo se uporabi.

 (3) Določbe prvega in drugega odstavka tega člena se ne uporabljajo, kadar imata stranki pravico izbrati pravo.

**Ali se neposredno in posredno urejanje izključujeta?** **DA, vendar ne nujno v celoti.** Izključujeta se, kadar **se prekrivata**, drugače se uporabi kolizijski način. Neposredno ima prednostm ampak, če neposredna pravila ne dajejo odgovora na naša vprašanja, se poslužujemo posrednega urejanja. Primer Dunajske konvencije – za razmerja, ki jih DK ne ureja, uporabimo kolizijsko normo.

**Katero metodo urejanja določa ZMZPP?** ZMZPP določa **POSREDNO** (kolizijsko) **metodo.**

**Ali pravilo o določanju mednarodne pristojnosti sodi v (ne)posredno urejanje?** v **NEPOSREDNO**.

### **Struktura kolizijskega pravila**

### Pravno pravilo je sestavljeno iz 2 elementov: OPIS DEJSTEV in POSLEDICA (sankcija). Kolizijsko pravilo pa ima **3 elemente**: ODKAZNI POJEM , NAVEZNI POJEM (=opis dejstev) in UPORABLJENO PRAVO (=posledica).

### 3 elementi:

1. ODKAZNI POJEM (tisto, kar navezujemo) *= pravna in poslovna sposobnost fizične osebe*
2. NAVEZNI POJEM (**navezna okoliščina** - tisto, s čimer navezujemo) NE pove naravnost, katero pravo moramo uporabiti, pove katero znamenje življenjskega pojava (npr.kraj škodnega dogodka, prebivališče, ...) nam bo povedalo, katero pravo moramo uporabiti *= državljanstvo*
3. UPORABLJENO PRAVO *= pravo države, katere državljan je*

Primer kolizijske norme v ZMZPP:

**13. člen** ZMZPP

(1) Za pravno in poslovno sposobnost fizične osebe se uporabi pravo tiste države, katere državljan je.

.

Navezna okoliščina – delitev na:

STVARNE

OSEBNE

= navezujejo se na osebo: *državljanstvo, domicil*

NEPOSREDNO NEVEZOVANJE

= navezujejo se na stvari: *lega stvari, kraj kjer se dejanje opravi*

OKVIRNE

= **zakonodajalec** točno določi, katera neposredna okoliščina je pomembna (stroga pravila) - kaj mora sodnik uporabiti!

STALNE

= vrednotenje je prepuščeno **sodniku** – možnost mamevriranja!

Uporabiti mora tisto pravo, ki ima s primerom najtesnejšo povezavo.

SPREMENLJIVE

= so časovno in prostorsko fiksirane: *kraj, kjer nepremičnina leži*

= niso časovno in prostorsko fiksirane: *državljanstvo, premičnine, ...*

***Conflict mobile***(18.člen ZMZPP, 32.člen ZMZPP)

PREPROSTE

= pripeljejo do uporabe **enega** merodajnega prava

(odkazujejo na uporabo tega prava)

KOMPLEKSNE

= navezne okoliščine nas znotraj istega kolizijskega pravila pripeljejo do **večih** merodajnih prav.

Navezovanje je lahko:

1. **K u m u l a t i v n o navezovanje**

 **37(2). člena** ZMZPP

Če sta zakonca ob vložitvi tožbe državljana različnih držav, se za razvezo zakonske zveze uporabljata kumulativno pravi držav, katerih državljana sta.

= razveza ZZ vodi do uporabe OBEH merodajnih prav. **Zakaj kumulativno?** Zaradi trdnosti (širša veljava).

1. **A l t e r n a t i v n o navezovanje**

**33. člen** ZMZPP

‘’Oporoka je glede oblike veljavna, če je oblika veljavna po enem od naslednjih pravnih redov:
    1. po pravu kraja, kjer je bila oporoka sestavljena;
    2. po pravu države, katere državljan je bil oporočitelj, bodisi ob oporočnem razpolaganju bodisi ob smrti;
    3. po pravu oporočiteljevega stalnega prebivališča bodisi ob oporočnem razpolaganju bodisi od smrti;
    4. po pravu oporočiteljevega začasnega prebivališča, bodisi ob oporočnem razpolaganju bodisi ob smrti;
    5. po pravu Republike Slovenije;
    6. za nepremičnine – tudi po pravu kraja, kjer je nepremičnina.’’

= namen tega je, da se ohrani pravni posel v VELJAVI – zasleduje se **načelo *in favorem negotii***.

1. **S u b s i d i a r n o (zaporedno) navezovanje**

**11. člen** ZMZPP

 ‘’(1) Če oseba nima državljanstva ali njenega državljanstva ni mogoče ugotoviti, se uporabi pravo njenega stalnega prebivališča.
  (2) Če oseba iz 1. odstavka tega člena nima stalnega prebivališča ali ga ni mogoče ugotoviti, se uporabi pravo njenega začasnega prebivališča.
  (3) Če za osebo iz prvega odstavka tega člena ni mogoče ugotoviti niti začasnega prebivališča, se uporabi pravo Republike Slovenije.’’

= sledi se določenemu zaporedju. Namen je, da sploh pridemo **do rezultata** (v skladu z načelom pravičnosti).

državljanstvo → stalno prebivališče → začasno prebivališče → pravo RS

1. **D i s t r i b u t i v n o navezovanje**

**34. člen** ZMZPP

‘’ Pogoji za sklenitev zakonske zveze se za vsako osebo presojajo po pravu države, katere državljan je ob sklenitvi zakonske zveze.’’

 = uporabimo 2 pravna reda, vendar za vsako stranko svoj. Delitev se lahko opravi glede na osebe ali glede na sestavine

 samega razmerja.

**Metode** določanja naveznih okoliščin (2):

APRIORISTIČNA METODA

Kontinentalni pravni red

- navezno okoliščino uporabimo **tako, kot je določena v kolizijskem pravu**. NE upošteva se, ali je v danem primeru uporabljeno pravo tudi resnično povezano z določenim primerom.

- nudi VISOKO stopnjo pravne varnosti

- navezna okoliščina je zgolj naključna in bi bilo za razmerje bolj primerno uporabiti drugo pravo

POSTERIORITIČNA METODA

*Common law system*

- uporabi se tisto pravo, ki je **dejansko povezano s primerom**. Po tej metodi se MZP prepušča primerom, ko so se razvili v praksi, iz te se pa izlušči pravo, ki se bo uporabilo.

- NI pravne varnosti!

- navezna okoliščina NI naključna

IZKLJUČITVENA KLAVZULA

 **Za katero metodo se odločiti?**

= kompromis med aprioritsično in posterioristično metodo. Izhodišče je aprioristična metoda, vendar če se za neko razmerje ugotovi, da je bolj povezano z drugim pravom, naj se uporabi to pravo – gre za primarno uporabo aprioristične metode s kombinacijo posterioristične metode. **Kdaj se izključitvena klavzula NE uporabi?** **Kadar stranki(e) sami(e) IZBEREJO PRAVO.**

**2. člen** ZMZPP

(1) Pravo, na katerega napotujejo določbe tega zakona se izjemoma ne uporabi, kadar je glede na vse okoliščine primera očitno, da razmerje s tem pravom nima pomembnejše zveze, obstoji pa bistveno tesnejša zveza z nekim drugim pravom.
(2) Ta določba se ne uporablja, kadar pravo izbereta stranki.

V 2.členu ZMZPP **d e r o g i r a samega sebe**. Ta člen se lahko uporabi samo za primer **UPORABE PRAVA** (nikoli za mednarodno pristojnost!). Daje sodniku **maneverski prostor** (ugotoviti mora, s katerim pravom je najtesneje povezano). NE more se uporabiti, ko stranki **izbereta pravo** (avtonomija volje ima prednost, je primarna).

**Trditev:** Posterioristično navezovanje je možno pri vseh primerih z mednarodnim elemenetom.

**NE DRŽI.** Slovenski ZMZPP v 2. členu omenja kompromis med aprioristično in posterioristično metodo. V primarni uporabi je aprioristična, vendar pa določba 2. člena ne velja, v kolikor stranki sami izbereta pravo. Posteriorizem je uveljavljen predvsem na pogodbenem področju in pri odškodninsko pravnih razmerjih.

**Primer:**

Pri smučanju v Avstriji se zaradi medsebojnega trka močno poškodujeta dva slovenska državljana, ki sta tam preživljala dopustniške dni. Prvi pred slovenskim sodiščem vloži tožbo in zahteva odškodnino.

1. *Katero pravo bo v danem primeru uporabil slovenski sodnik?* Toži ga v RS – slovensko sodišče bo med 2 slovenskima državljanoma uporabilo ZMZPP. Gre za atipični primer izključitvene klavzule.
2. *Obrazložite!* Uporabi se lahko 30(2). člen ZMZPP.

### **Vrste kolizjskih pravil**

VEČSTRANSKE (nepopolne)

ENOSTRANSKE (nepopolne)

= pod katerimi pogoji je uporabno področje domačega prava. V vsakem primeru pripeljejo do uporabe **domačega prava**.

= odkazujejo na **pravo katerekoli države** sveta.

Določajo pod katerimi pogoji se uporabi domače ali tuje pravo.

18.člen ZMZPP!

 SIMETRIČNE ASIMETRIČNE

 = dajejo domačemu pravu določeno prednost

 pred tujim pravom (37.člen ZMZPP)

**15(2). člen** ZMZPP

(2) Tujemu državljanu ali osebi brez državljanstva, ki je v Republiki Sloveniji, se začasni varstveni ukrepi odredijo po pravu Republike Slovenije in trajajo, dokler pristojna država o tem ne odloči in ne ukrene, kar je potrebno.

**I z j e m a :** tukaj gre za **enostransko pravilo** – vsa ostala so VEČSTRANSKA.

**Kakšna so pravila o mednarodni pristojnosti v ZMZPP**? Strogo **ENOSTRANSKA.** Izčrpajo se v ugotovitvi, da SLO sodišče ni pristojno, ne povedo pa nam, katero sodišče je pristojno. Ne morejo preiti iz enostranskih v večstranska. **I z j e m a :** **Mednarodne konvencije in v BU** – tam so ta pravila VEČSTRANSKA.

**Trditev:** Za razliko od kolizijskih norm, ki so lahko bodisi enostranske bodisi večstranske, so določbe o mednarodni pristojnosti vedno enostranske.

**DELOMA DRŽI.** Pravila o mednarodni pristojnosti so enostranska le po ZMZPP, v mednarodnih konvnecijah in Bruseljski uredbi so lahko pravila večstranska.

NESAMOSTOJNE

SAMOSTOJNE

= odkazujejo na uporabo **merodajnega prava** (določenega prava).

Uporaba konkretne navezne okoliščine pripelje do merodajnega prava. Neposredno nam pove, katero pravo se uporabi.

= **dopolnjujejo** **samostojna kolizijska pravila** in jih najdemo v splošnem delu ZMZPP (npr. 5.člen ZMZPP). NE zadostujejo za ugotovitev merodajnega prava. Nanašajo se na javni red, izigravanje, zavračanje.

### **Pravna narava kolizijskega pravila (naveznih okoliščin)**

DISPOZITIVNA

PRISILNOPRAVNA

= gre za imperativne norme. Naša sodišča **so dolžna** upoštevati kolizijske norme **po uradni dolžnosti**, dolžna pa so uporabiti tudi tuje pravo, kadar NO odkazuje na tuje pravno področje. Torej, **treba jih je uporabiti**, četudi stranke tega NE želijo! (npr. SLO)

= sodišče kolizijskih norm **ni dolžno** uporabiti, ampak le **na zahtevo katere izmed strank** (npr. FR, USA).

### **Posebnosti pri navezovanju (7):**

#### ZAVRAČANJE oz. RENVOI

Kadar domača kolizijska norma napoti samo na tuje substančno pravo, gre za STVARNO NAPOTILO. Kadar domača kolizijska norma napoti na kolizijska pravila tujega prava, gre za CELOTNO NAPOTILO – le pri tem lahko pride do **zavračanja**.

**6. člen** ZMZPP

(1) Če bi bilo treba po tem zakonu uporabiti pravo tuje države, se upoštevajo njegova pravila, ki določajo, katero pravo se uporabi.
(2) Če pravila tuje države, ki določajo, katero pravo je treba uporabiti, zavračajo na pravo Republike Slovenije, se uporabi pravo Republike Slovenije, ne da bi se pri tem upoštevala njena pravila o napotilu, katero pravo se uporabi.
(3) Določbe prvega in drugega odstavka tega člena se ne uporabljajo, kadar imata stranki pravico izbrati pravo.

* Institut, ki obrne osnovno pravilo na glavo! Osnovno pravilo določa, katero domače pravo se uporabi.
* slovensko pravo zavračanje **v celoti upoštva**.

**Zavračanje v unificiranem kolizijskem pravu -** **mednarodne konvencije?** Zavračanja **NE dopuščajo**!

**Zavračanje v mednarodnih pogodbah**? v Rimski konvenciji in Bruseljski uredbi **zavračanja NI**.

**Ali imata zavračanje in napotilo identičen pomen?** **NE.** Zavračanje ≠ Napotilo

* Ali napoti zgolj na tuje materialno pravo sli na celotno pravo, vključno s kolizijskimi pravili? Na **CELOTNO**.

Napotilo zgolj na tuje materialno pravo – stvarno napotilo (do zavračanje NE more priti!)

Napotilo na celotno tuje pravo – celotno napotilo (posledica: ZAVRAČANJE!)

 A-B-B (zavračanja NI) A-B-A (napotilo nazaj, *Forgo*) A-B-C (napotilo naprej)

* Kaj je to stvarno (materialno, substančno) napotilo in kaj je kolizijsko napotilo? **Stvarno napotilo** = direktno napotilo na substančne norme in NI možno zavračanje. **Kolizijsko napotilo** = napotilo na celotni pravni red in JE možno zavračanje.

**Ali gre pri zavračanju za ugotavljanje tujega prava?** **NE.**

**Značilnosti ureditve po ZMZPP** = sprejeto je zavračanje naprej in nazaj (celotno zavračanje). Ali slovensko pravo pozna fleksibilno zavračanje? To pomeni, dasodnik v vsakem primeru presoja ali je zavračanje pravično. **Ali ZMZPP vsebuje institut, ki vpliva na fleksibilnost zavračanja?** **DA.** Izključitvena klavzula (2.člen ZMZPP), ki napotuje na 1. In 2. del zakona. 2.člen derogira tudi zavračanje v atipičnih primerih.

**Ali imamo pri nas zavračanje v prvem koraku ali dvojno zavračanje?** Pri nas ni sprejeta teorija zavračanja v prvem koraku, ampak dvojno zavračanje.

**Kakšna je rešitev, ko stranke same izberejo pravo?** **Zavračanja NI** – prednost ima avtonomija volje.

**Predpostavke zavračanja** (3):

1. teoretična predpostavka – opredelitev mora biti v neki državi takšna, da gre za celotno napotilo v zakonu
2. kolizijske norme države foruma in države, na katero so to norme napotile, so različne
3. ustrezno dejansko stanje (dejstva morajo ustrezati različnim kolizijskim normam iz prejšnje točke)

Case: *Forgo (1897):* Forgo je bil državljan (*lex nationalis*) Bavarske, ki pa je od svojega 5 leta starosti živel v FR (*lex domicili*). Tu se je poročil, pridobil premoženje, postal vdovec, a nikoli ni pridobil FR državljanstva. Bil pa je zunajzakonski otrok in po materini strani so kot njegovi nasledniki ostali samo t.i. zunajzakonski sorodniki. Po bavarskem pravu ti lahko dedujejo, ne pa tudi po francoskem. Takratni 13.člen Coce Civil je odkazal na bavarsko pravo, ker je bil Forgo bavarski državljan. To je nudilo preprosto in ugodno rešitev za njegove dediče. Francosko sodišče si je postavilo eno najbolj kontroverznih vprašanj v MZP. Ni dvoma, da francoska kolizijska norma napotuje na bavarsko pravo, ampak ali napotuje na *bavarsko dedno* ali na *bavarsko pravo v celoti*? V prvem primeru bi dedovali njegovi zunajzakonski nasledniki, v drugem primeru pa bi se uporabila bavarska kolizijska norma, ki pa napotuje na pravo dejanskega domicila zapustnika – francosko pravo. Če bi bile kolizijske norme bavarskega in francoskega prava ENAKE, do zavračanja ne bi prišlo.

**Primer:**

Nemški državljan, naš zdomec, umre v RS, ker je preživel zadnja leta po upokojitvi. V RS ima tudi lep vikend na Pohorju. Ali lahko slovenski sodnik uporabi slovensko pravo in če, pod kakšnimi pogoji?

Če je nepremičnina tujca v RS, se vedno za to neremičnino pri nas vodi zapuščinksi postopek.

**32. člen** ZMZPP

(1) Za dedovanje je treba uporabiti pravo države, katere državljan je bil zapustnik ob smrti.
(2) Oporočna sposobnost se presoja po pravu države, katere državljanstvo je imel oporočitelj ob sestavi oporoke.

**Prednosti:**

* poenotenje rezultatov sodnih odločb
* tuje pravo se tako ne uporabi proti volji države
* z zavračanjem pride do uporabe domačega materialnega prava, ki ga sodišče bolje pozna in lažje uporabi

**Slabosti:**

* kompleksnost uporabe – uporaba tujega kolizijskega prava povzroča težave sodnikom.
* kontradiktornost na nekaterih področjih MZP (avtonomija volje strank).
* začaran krog (A-B-A-B, A-B-C-A, A-B-C-B)
* kršitev suverenosti države
* vsebina domače kolizijske norme je nedoločena

 **Dva načina uporabe zavračanja – kako rešiti začaran krog?**

1. ***Single renvoi*** *oz.* ***zavračanje v enem koraku*** = če forum smatra, da more pr. vprašanje reševati tuje pravo, potem se mora strinjati z materialnim pravom, na katerega je odkazala kolizijska norma.

Primer: Kolizijske norme države A, ki odkažejo na kolizijske norme države B so odločilne, če B napoti na državo C, se uporabi materialno pravo države C.

1. ***Double renvoi*** *oz.* ***Foreign Court Doctrine*** = doktrina tujega sodišča. Izhaja iz anglosaškega sistema. Ne uporabijo se le KN odkaznega prava, ampak tudi stališče do zavračanja. Sodnik ne upošteva samo kolizijske norme tujega prava, ampak tudi stališča do zavračanja v tuji državi!

#### SKRITI RENVOI

Gre za zavračanje, ki nujno ne izhaja iz kolizijske norme, ampak iz kakšne druge norme (norme o priznanju, norme o mednarodni pristojnosti) – te norme so takšne, da pripeljejo do uporabe *lex fori*. Primer je 22.člen ZMZPP.

#### SPREMEMBA STATUTA (Conflict mobiles)

Gre za pojav, ki ob trajanju pravnega razmerja zaradi **spremembe** **dejanskega stanja** privede do uporabe novega materialnega prava. Spremenljivost statuta se ugotavlja po *lex fori.*

#### NESPREMENLJIVOST STATUTA

Pomeni upoštevanje obstoječih naveznih okoliščin, tudi če se kasneje dejansko spremenijo. Gre za določene dogodke ali za trajnejša pravna razmerja. Motivi zakonodajalca za nespremenljivost statutov (3):

* ohranitev določene pravne varnosti
* iz razlogov pravičnosti ali smotrnosti naj se zaščiti pridobljeni pravni položaj
* zakon se ne sme obiti zaradi zvijačne spremembe naveznih okoliščin

#### INTERPERSONALNO PRAVO

Določa, da v državi za določene **skupine ljudi** (glede na raso, veroizpoved, stan ali pleme) veljajo različne pravne ureditve in morajo zato obstajati posebna pravila za reševanje pravnih razmerij med pripadniki teh skupin.

Danes poznano kot KONFESIONALNO PRAVO, ki velja za pripadnike verskih skupnosti (predvsem v islamu, JV Aziji).

#### INTERTEMPORALNO PRAVO

Pravo, ki pove katero pravo naj se uporabi, kadar se pravna pravila spremenijo, pravno razmerje pa je nastalo že v času, preden je začelo veljati novo pravo.

**118. člen** ZMZPP

Z dnem, ko začne veljati ta zakon, se preneha uporabljati zakon o ureditvi kolizije zakonov s predpisi drugih držav v določenih razmerjih (Uradni list SFRJ, št. 43/82 in 72/82).

#### INTERLOKALNO PRAVO

Določa, katerega od več pravnih redov je treba uporabiti, kadar je **na območju ene države več pravnih ureditev** (med njimi lahko pride do kolizij).

* problem, ko domača kolizijska norma odkazuje na pravo države z neenotnim pravnim redom.
* interlokalno pravo = na območju iste države ima tisto funkcijo, ki jo ima MZP za pravne rede različnih držav.
* 2 rešitvi problema:
1. sama pravila MZP (naša kolizijska pravila oz. ZMZPP) neposredno opravijo izbor
2. končno izbiro opravijo notranje kolizijske norme take države

9. člen ZMZPP

(1) Če je treba uporabiti pravo države, katere pravni red ni enoten, pravila tega zakona pa ne napotujejo na določeno pravno območje v taki državi, se po pravilih njenega pravnega reda določi, katero pravo se uporabi.

(2) Če se na način iz prvega odstavka tega člena ne da ugotoviti, katero pravo države z neenotnim pravnim redom je treba uporabiti, se uporabi pravo tistega območja v taki državi, ki je z razmerjem v najtesnejši zvezi.

**Primer:**

Dva državljana RS odpotujeta na Havaje, kjer želita preživeti dopust. Najameta čoln, vanju trči majhna jahta. Utrpita premoženjsko in nepremoženjsko škodo. Tožbo vložita pred slovenskim sodiščem. *Katero pravo se uporabi?* Po ZMZPP-ju je merodajno pravo kraj, kjer je bilo škodno dejanje storjeno. Uporabi se havajsko pravo (9.člen ZMZPP)

## 5. Uporaba TUJEGA PRAVA!

Kolizijska norma odstopa od absolutne teritorialne suverenosti/sodelovanje – to pomeni, da sodnik ne uporabi le **domačega prava**, ampak mora uporabiti tudi **tuje pravo**.

**Kako se seznaniti s tujim pravom?** Koncepcije o pravi naravi tujega prava oz. 3 možnosti:

1. Tuje pravo **kot DEJSTVO** (UK) – sodišče po uradni dolžnosti ne bo storilo ničesar, stranke morajo dokazovati!
2. Tuje pravo **kot PRAVO** (RS) – sodišče mora UGOTOVITI vsebino tujega prava in ga uporabiti. Sodnik si lahko pridobi mnenje od Ministrstva, vendar ni pravno zavezujoče.
3. **NI mogoče ugotoviti** vsebine tujega prava – uporabi se pravo RS (12.člen ZMZPP)

**12. člen** ZMZPP

(1) Sodišče ali drug pristojen organ po uradni dolžnosti ugotovi vsebino tujega prava, ki ga je treba uporabiti.

(2) Organ iz prvega odstavka tega člena lahko zahteva obvestilo o tujem pravu od ministrstva, pristojnega za pravosodje, oziroma se o njegovi vsebini prepriča na drug ustrezen način.

(3) Stranke lahko v postopku predložijo o vsebini tujega prava javno ali drugo listino pristojnega tujega organa ali ustanove.

(4) Če za posamezno razmerje nikakor ni mogoče ugotoviti vsebine tujega prava, se uporabi pravo Republike Slovenije.

**Kakšne so pravne posledice nepravilne uporabe prava?**

* če se napačno uporabi pravo? **PRITOŽBA** zaradi nepravilne uporabe **materialnega** prava.
* če se sploh ne poskuša ugotoviti? PRITOŽBA zaradi nepravilne uporabe materialnega prava.
* če se ne poskuša ugotoviti, pa je vseeno uporabljeno pravo pravo? **PRITOŽBA** zaradi nepravilne uporabe **procesnega** prava.

**Trditev:** V primeru navezovanj na večpravno ozemlje ZMZPP nima nobene vloge določiti katero pravo se uporabi znotraj države, kamor je kolizijska norma ZMZPP napotila.

**DRŽI.** Če je na območju ene države več pravnih sisitemov, katero pravo se uporabi, če navezna okoliščina odkaže na pravo te države? 2 stališči: 1) upoštevajo se notranje kolizijske norme odkazanega prava; 2) izhaja se iz kolizijskih pravil *legis fori* in se s tem najde pravo.

**Trditev:** S tem, ko se dokazuje tuje pravo preko Ministrstva za pravosodje, je kršeno načelo delitve oblasti in se posega v pristojnost sodišč...

**NE DRŽI.** Načelo delitve oblasti NI kršeno, saj je to, da sodišče zaprosi Ministrstvo za pravosodje, eden od možnih načinov za ugotavljanje vsebine tujega prava. Ta način ni obligatoren – gre zgolj za pomoč sodiščem.

**Trditev:** 12. člen je namreč ekstremen primer prevlade načela inkvizitornosti – ker jemlje pomemben del sodnih kompetenc sodiščem in jim daje izvršilni veji oblasti.

**NE DRŽI.** Glede pravnih pravil je v postopku vedno ugotovljeno preiskovalno načelo. Sistem ugotavljanja tujega prava je v ZMZPP v celoti izpeljan iz razpravnega načela. Ne, stranke so lahko popolnoma pasivne, pa bo moralo sodišče še vedno po uradni dolžnosti uporabiti tuje pravo.

**Trditev:** V določenih primerih se stranki lahko izogneta ugotavljanju tujega prava tako, da sami določita pravo sodišča lex fori.

**DELNO DRŽI.** Lahko se izogneta tam, kjer je to mogoče in kjer velja načelo dispozitivnosti določb – v tem primeru se lahko stranke avtonomno odločajo tudi o kolizijskih pravilih vendar le na področju POGODBENEGA PRAVA, NE pa na področju družinskega prava, dednega prava (39.člen ZMZPP).

**Trditev:** Ena izmed rešitev, ki bi lahko omejila zamudno in drago uporabo 12.člena je uporaba načela *qui eleget iudicem eligit ius.*

**NE DRŽI.** Načelo pomeni *če izbereš sodišče, izbereš tudi pravo*. Ne pride v poštev, saj teorija opozarja, da samo iz tega, da sta stranki izbrali sodišče določene države, še ni mogoče sklepati, da sta se odločili tudi za uporabo prava te države.

**Trditev:** Slabo je tudi to, da je sodnik vezan na vsebino javne listie, ki jo priskrbi Ministrstvo.

**NE DRŽI.** Sodišče NI vezano na vsebino obvestila, ker bi potem bilo to v nasprotju z načelo *iura novit curia*. Obvestilo v tujem pravu ima lahko samo učinek javne listine. Če sodišče dvomi o pravilnostiposredovanih podatkov, si lahko informacije o tem še vedno pridobi na drug način – tudi s pomočjo strank. Uporaba prava je stvar sodnika, ne strank.

**Trditev:** Sodnik lahko pridobi strokovno mnenje o uporabi kolizijskih norm.

**DRŽI.** Tuje pravo je sestavljeno iz kolizijskega in materialnega prava – torej je možno, da si priskrbi mnenje o tujih kolizijskih normah. Domače kolizijske norme mora sodnik sam POZNATI, za tuje kolizijske norme pa si lahko pridobi STROKOVNO MNENJE.

## 6. Poglavitne vrednote MZP (NAČELA)

### načelo PRAVIČNOSTI = hierarhično najvišje oz. temeljno načelo

* bistvo je **iskanje najprimernejšega** oz. najustreznejšega **prava** – pravo, ki je z razmerjem najtesneje povezano (teorija sedeža pravnega razmerja)
* iz načela pravičnosti izhaja tudi zahteva za **enakopravnost pravnih redov** (*načelo* *HARMONIJE* - odločitev sodišč naj bi bila enaka, ne glede na to kje se o sporu odloči).
* načelo pravičnosti zahteva **učinkovitost kolizijskih pravil** – presoja se po tem, koliko bo odločba o njihovi uporabi primerna tudi v drugi državi.
* **Ali je načelo pravičnosti kje konkretizirano v ZMZPP?** **DA**. V **2. , 3. In 13. členu**.

**2. člen** ZMZPP

(1) Pravo, na katerega napotujejo določbe tega zakona se izjemoma ne uporabi, kadar je glede na vse okoliščine primera očitno, da razmerje s tem pravom nima pomembnejše zveze, obstoji pa bistveno tesnejša zveza z nekim drugim pravom.

(2) Ta določba se ne uporablja, kadar pravo izbereta stranki.

**3. člen** ZMZPP

Če v tem zakonu ni določbe o pravu, ki ga je treba uporabiti, se smiselno uporabljajo določbe in načela tega zakona, načela pravnega reda Republike Slovenije in načela mednarodnega zasebnega prava.

* **Kako se načelo pravičnosti še konkretizira?** V **13.členu** ZMZPP. Simetrične kolizijske norme. Pravni red (MZP) naj uporablja dvostranske kolizijske norme in ne materialnih norm za razmerja z mednarodnim elementom. Načelo pravičnosti ustreza tudi sama narava naših kolizijskih norm, ki so dvostranske.

**13. člen** ZMZPP

(1) Za pravno in poslovno sposobnost fizične osebe se uporabi pravo tiste države, katere državljan je.

(2) Fizična oseba, ki bi bila po pravu države, katere državljan je, poslovno nesposobna, je poslovno sposobna, če ima to sposobnost po pravu kraja, kjer je nastala obveznost.

(3) Za odvzem ali omejitev poslovne sposobnosti fizične osebe se uporabi pravo iz prvega odstavka tega člena.
(4) Drugi odstavek tega člena se ne uporablja za družinska in dedna razmerja.

* **Kakšne naj bodo dvostranske kolizijske norme?** **SIMETRIČNE** (13.člen) in **ASIMETRIČNE** (37(2,3).člen).

**37(2,3). člen** ZMZPP

(2) Če sta zakonca ob vložitvi tožbe državljana različnih držav, se za razvezo zakonske zveze uporabljata kumulativno pravi držav, katerih državljana sta.

(3) Če se zakonska zveza ne bi mogla razvezati po pravu iz drugega odstavka tega člena, se za razvezo zakonske zveze uporabi pravo Republike Slovenije, če je imel eden od zakoncev ob vložitvi tožbe stalno prebivališče v Republiki Sloveniji.

= ASIMETRIČNE kolizijske norme napotijo konkretno **na pravo RS** – ravnovesje glede pravičnosti se malo izmakne. Kot skrajno merilo se uporabi pravo RS.

* **Odstop od načela pravičnosti:**
1. **v korist oz vasrtvo določenih posameznikov** (POTROŠNIKI, DELAVCI) = gre za pozitivno diskriminacijo. V določenih primerih se v imenu nekaterih drugih načel od načela pravničnosti oddtopa – načelo varstva šibkejšega v pravnem razmerju, ki terja uporabo njegovega prava (potrošnik, delavec, otrok). 21., 22., 42., 43.člen ZMZPP.
2. ***BETTER LAW APPROACH*** (*opfer sympathie*) = gre za simpatiziranje z OŠKODOVANCEM.

**30. člen** ZMZPP

(1) Za nepogodbeno odškodninsko odgovornost se uporabi pravo kraja, kjer je bilo dejanje storjeno. Če je za oškodovanca ugodnejše, se namesto tega uporabi pravo kraja, kjer je nastopila posledica, vendar le, če je povzročitelj kraj posledice mogel in moral predvideti.

(2) Če pravo, določeno po prvem odstavku tega člena nima z razmerjem tesnejše zveze, pač pa je podana očitna zveza z nekim drugim pravom, se uporabi to pravo.

### načelo NAJTESNEJŠE ZVEZE (KONEKSNOSTI) = *lex connexitatis*

* konkretizacija načela **pravičnosti** (vsa načela izhajajo iz načela pravičnosti)
* **Dvojna vloga:** aprioristično in posterioristično navezovanje (sodnik mora v vsakem primeru posebej posikati pravo, ki je najtesneje povzano s primerom)
* slabosti: ne daje pravne varnosti, pri atipičnih primerih nas včasih pripelje do neustreznega prava
* prednosti: stranke lahko predvidevajo, katero pravo se bo uporabilo
* **Kako nastopa to načelo v ZMZPP?** **Generalna klavzula** velja za vse statute, Izključitvena klavzula (*clause d'exception*) v 2.členu ZMZPP, posebna **I z j e m a :** samo za pogodbeni statut.

### načela »V KORIST«

= načela, ki niso lastna samo MZP, ampak imajo tudi veliko vlogo v drugih pravnih panogah.

1. **In f a v o r e m NEGOTII** (oz. IN FAVOREM CONTRACTUS) = **če se le da, naj pogodba ostane v veljavi**. 7.člen ZMZPP posebej zadeva obliko oz. formo pogodbe in se nanaša zgolj na obliko kdaj je pravni posel veljaven.

**7.člen** ZMZPP

Če z zakonom ni določeno drugače, sta pravni posel in pravno dejanje glede oblike veljavna, če sta veljavna bodisi po pravu kraja, kjer je bil pravni posel sklenjen oziroma pravno dejanje opravljeno, bodisi po pravu, ki velja za vsebino pravnega posla oziroma pravnega dejanja.

**13(2).člen** ZMZPP

 (2) Fizična oseba, ki bi bila po pravu države, katere državljan je, poslovno nesposobna, je poslovno sposobna, če ima to sposobnost po pravu kraja, kjer je nastala obveznost.

1. **In f a v o r e m LAESI** = v korist **oškodovanca**. Možnost alternativne uporabe prava kraja, kjer je bila škoda storjena oz. kraju, kjer je nastopila pravna posledica.

**30. člen** ZMZPP

(1) Za nepogodbeno odškodninsko odgovornost se uporabi pravo kraja, kjer je bilo dejanje storjeno. Če je za oškodovanca ugodnejše, se namesto tega uporabi pravo kraja, kjer je nastopila posledica, vendar le, če je povzročitelj kraj posledice mogel in moral predvideti.

(2) Če pravo, določeno po prvem odstavku tega člena nima z razmerjem tesnejše zveze, pač pa je podana očitna zveza z nekim drugim pravom, se uporabi to pravo.

1. **In f a v o r e m DIVORTII** = v korist **razveze**.

**37. člen** ZMZPP

(1) Za razvezo zakonske zveze se uporablja pravo države, katere državljana sta oba zakonca ob vložitvi tožbe.
(2) Če sta zakonca ob vložitvi tožbe državljana različnih držav, se za razvezo zakonske zveze uporabljata kumulativno pravi držav, katerih državljana sta.

(3) Če se zakonska zveza ne bi mogla razvezati po pravu iz drugega odstavka tega člena, se za razvezo zakonske zveze uporabi pravo Republike Slovenije, če je imel eden od zakoncev ob vložitvi tožbe stalno prebivališče v Republiki Sloveniji.
(4) Če je eden od zakoncev državljan Republike Slovenije, ki nima stalnega prebivališča v Republiki Sloveniji, zakonska zveza pa se ne more razvezati po pravu, določenem v drugem odstavku tega člena, se za razvezo uporabi pravo Republike Slovenije.

1. **In f a v o r e m TESTAMENTI** = v korist **veljavnosti oporoke**. Oporoka naj se ohrani v veljavi, če je le mogoče.

**33. člen** ZMZPP

(1) Oporoka je glede oblike veljavna, če je oblika veljavna po enem od naslednjih pravnih redov:
    1. po pravu kraja, kjer je bila oporoka sestavljena;
    2. po pravu države, katere državljan je bil oporočitelj, bodisi ob oporočnem razpolaganju bodisi ob smrti;
    3. po pravu oporočiteljevega stalnega prebivališča bodisi ob oporočnem razpolaganju bodisi od smrti;
    4. po pravu oporočiteljevega začasnega prebivališča, bodisi ob oporočnem razolaganju bodisi ob smrti;
    5. po pravu Republike Slovenije;
    6. za nepremičnine – tudi po pravu kraja, kjer je nepremičnina.
    (2) Preklic oporoke je glede oblike veljaven, če je taka oblika veljavna po kateremkoli pravu, po katerem bi bila lahko v skladu s prvim odstavkom tega člena oporoka veljavno sestavljena.

Gre za 6 naveznih okoliščin, na podlagi katerih se presoja ali je oporoka veljavna ali ne.

1. **In f a v o r e m PROLIS** = v korist **otroka**.

**42(2). člen** ZMZPP

(2) Če so starši in otroci državljani različnih držav, se uporabi pravo države, v kateri imajo vsi stalno prebivališče.

1. **In f a v o r e m LEGITIMATIONE** = v korist **legitimacije** (tega pri nas NI!). PODZAKONITEV je tudi v korist otork, privolitev otroka v podzakonitev se presoja po pravu države, katere državljan je otrok. ZMZPP vsebuje tudi kolizijske norme, ki se nanašajo na materialnoprane institute, ki jih slovensko materialno pravo ne pozna (npr. podzakonitev).

**45. člen** ZMZPP

(1) Pozakonitev se presoja po pravu države, katere državljana sta starša, če starša nimata istega državljanstva, pa po pravu države tistega od staršev, po katerem je pozakonitev veljavna.

(2) Privolitev otroka, druge osebe ali državnega organa v pozakonitev se presoja po pravu države, katere državljan je otrok.

### načelo AVTONOMIJE

= pravica strank, da si same izberejo pravo, po katerem se bodo presojala njuna razmerja.

* avtonomna volja strank **je omejena** in sicer z **javnim redom**, **NNU**, z **načelom koneksnosti** in tudi na področju procesnega prava.
* najbolj pride do veljave pri **pogodbenih razmerjih**
* če gre za dispozitivne norme
* avtonomija volje postane ***lex electa*** (navezna okoliščina)
* **Ali lahko stranki z avtonomijo IZKLJUČITA javni red? DA**. Ko izbereta tuje pravo, izključita celotno pravo – tudi **javni red in kogentne določbe**, NE pa NNU! Norme neposredne uporabe se uporabljajo »*mimo zakona*«.
* argumenti za: sladnost (obe stranki se strinjata), pričakovanje (ker sta se dogovorili), pravna varnost
* argumenti proti: ena stranka je nadrejena drugi (npr. kreditna pogodba je bila sklenjena v Avstriji, ne preberemo spodaj katero pravo se uporablja), tretje osebe izven pogodbenega razmerja ne vedo, kaj sta se stranki dogovorili, javni red lahko izključimo, **NNU pa ne**! (javni red lahko izključimo v celoti, če izberemo tuje pravo v celoti). Torej **NI absolutna** (na podlagi **NNU** je NI mogoče uporabiti, prav tako pri javnem redu).

**2(2). člen** ZMZPP

(1) Pravo, na katerega napotujejo določbe tega zakona se izjemoma ne uporabi, kadar je glede na vse okoliščine primera očitno, da razmerje s tem pravom nima pomembnejše zveze, obstoji pa bistveno tesnejša zveza z nekim drugim pravom.

(2) Ta določba se ne uporablja, kadar pravo izbereta stranki.

**19. člen** ZMZPP

(1) Za pogodbo se uporabi pravo, ki sta si ga izbrali pogodbeni stranki, če ta zakon ali mednarodna pogodba ne določa drugače.

(2) Volja strank o izbranem pravu je lahko izrecno izražena ali pa mora nedvomno izhajati iz pogodbenih določil ali drugih okoliščin.

(3) Veljavnost pogodbe o izbiri prava se presoja po izbranem pravu.

**39. člen** ZMZPP

(1) Pogodbena premoženjska razmerja zakoncev se presojajo po pravu, ki je ob sklenitvi pogodbe veljalo za osebna in zakonska premoženjska razmerja.

(2) Če pravo iz prvega odstavka tega člena določa, da lahko zakonca izbereta pravo za presojo premoženjske pogodbe med zakoncema, se uporabi pravo, ki sta si ga izbrala.

### načelo VARSTVA INTEGRITETE

= naj se razmerje rešuje samo po **enem pravu**, če je to možno. **I z j e m a :** pri distributivnem navezovanju!

### načelo TERITORIALNOSTI

= je močno **omejeno**. Uporabljamo pravo znotraj meja države. Po BU točno vemo, kje se bo sodilo, RK točno pove, katero pravo se bo uporabilo. RK pa določa tudi **CEPITEV prava** (pri nas tega NI!).

### načelo VZAJEMNOSTI

= **se predvideva**, dokler ni dokazano nasprotno. Poznamo 2 vrsti vzajemnosti: ENOSTAVNA in MATERIALNA.

**P a z i :** vzajemnosti **v EU NE POZNAMO!** NI več pogoj, upošteva se samo zoper tretje države (odpade po BU).

### načelo PRIDOBLJENIH PRAVIC

= če po enem pravnem redu **nekaj pridobiš**, to **ohraniš**, tudi če pride do spremembe naveznih okoliščin. Povezava s tudi **priznavanjem sodnih odločb** – NE preverjamo še enkrat ali je odločba pravilna.

### načelo KARAKTERISTIČNE IZPOLNITVE

= konkretizacija **načela najtesnejše zveze** (koneksnosti) **pri POGODBENEM STATUTU**. Velja, da je najtesneje povezano pravo tiste države, kjer se nahaja sedež/prebivališče prodajalca.

###  načelo PRAVNE VARNOSTI

= v korist **stranke**. Povezava z načelom pravičnosti, koneksnosti. Najbolj poudarjeno v apriorističnem sisitemu. **I z j e m a :** izključitvena klavzula (2.člen ZMZPP).

## 7. Javni red *(ordre public, public policy)*

= tuje pravo se **NE sme uporabiti**, če je **v nasprotju z domačim pravnim redom**. Ko sodnik uporabi tuje pravo, mora ugotoviti ali tuje pravo ni v nasprotju z njegovim pravnim redom – **pridržek** javnega reda je treba upoštevati po uradni dolžnosti. *Ius cogens* = konkretizacija javnega reda.

Upošteva se javni red **v trenutku sprejetja SODNE ODLOČBE** (za nazaj se ne more spremeniti).

Definicije javnega reda NI, ker se nenehno spreminja. Je pa generalna klavzula.

**5. člen** ZMZPP

Pravo, na katerega napotujejo določbe tega zakona se ne uporabi, če bi bil učinek njegove uporabe v nasprotju z javnim redom Republike Slovenije.

= nanaša se na uporabo prava in kolizijska pravila.

**Primer:**

Zapustnik je državljan države X. Ni zapustil oporoke, zato se deduje na podlagi zakona. Dediči so preživela soproga in dva sinova od katerih je eden rojen izven zakonske zveze. Slovensko sodišče presoja primer, ker nepremičnina, ki je predmet dedovanja, leži v Sloveniji. Merodajno pravo je pravo državljanstva zapustnika. To pravo določa:

1. da preživeli zakonec dobi 2/3 dediščine, ostalo pa drugi dediči določenega dednega reda /ali/
2. da otroci rojeni izven zakonske zveze ne dedujejo.

**Učinki (funkcije) javnega reda:**

POZITIVNI

= uporabimo **domače pravo**, ker velja domneva, da naš sodnik najbolje pozna domače pravo (*uporaba lex fori*)

NEGATIVNI

= **izključuje** uporabo **tujega prava**, ki naj se uporabi, če bi bila takšna uporaba neprimerna. Postopanje po vrstnem redu:

1. na podlagi domače kolizijske norme sodnik ugotovi tuje pravo, ki se uporabi
2. ugotovi ali je bila uporaba tujega prava v nasprotju z domačim javnim redom
3. opravi se *PRILAGAJANJE*, če je to mogoče (npr. tuje pravo ne pozna razveze, ampak ločitev – opravi se prilagoditev po pogojih za razvezo)
4. če to NI možno, se uporabi pravo RS

**Razlika med NOTRANJIM javnim redom in MEDNARODNIM javnim redom?** Izhaja iz razlike med ius cogens in javnim redom. J*avni red so tista prisilna pravna pravila, brez spoštovanja katerih bi bila prizadeta integriteta domačega pravnega reda – v tem primeru se govori o mednarodnem javnem redu (t.i. order public international).*

**Notranji javni red (domači)**

= pravila kogentne narave, veljajo samo za domače primere

**Mednarodni javni red**

= ni meddržavni, kogentne nareave, veljajo za raznopravne primere

**Značilnosti javnega reda:**

* dinamičen, elastičen
* vsebina: težava pri ugotavljanju vsebine ali kroga določb, ki jih lahko uvrstimo v javni red
* kaj dejansko je javni red, ugotavlja praksa v konkretnem primeru
* izključi normo ODKAZNEGA PRAVA
* **P r i z n a n j e in i z v r š i t e v:**  javni red je edina **materialna predpostavka** za priznanje tujih sodnih odločb, ki mora biti skaldna z našim pravnim redom. Tukaj se upoštevajo predvsem procesni učinki
* Javni red ne sme vplivati na že pridobljene pravice

**Trditev:** Pridržek javnega reda se nanaša na mandatorna pravila *lex fori*.

**DRŽI.** Pridržek javnega reda se nanaša na domači javni red.

**Kaj se upošteva pri presoji instituta javnega reda?** **Stopnja »nasprotnosti oz. inkonherentnosti«** javnemu redu.

**Kako se presoja »učinek uporabe«?** Institut javnega reda se uporabi samo, **če učinek tuje norme nasprotuje**. Uporaba tujega prava ne pomeni sprejemanje tujega prava, ampak njegovega učinka.

**Pridržek javnega reda?** Nanaša se na domači pravni red. Sodniku tujega javnega reda **NI potrebno upoštevati**. Učinki pridržka javnega reda – če je učinek negativen, se tuje pravilo, ki je v nasprotju z domačim javnim redom ne sme uporabiti. Kadar gre za pravice, ki so bile pridobljene v tujini takrat, ko še niso imele nobenega pravnega stika z določenim pravnim redom, ta pravni red običajno pridobljene pravice prizna. Mednarodne pogodbe običajno izrecno vsebujejo pridržek javnega reda, praviloma pa ga NI mogoče popolnoma izključiti! Če mednarodna konvencija NE vsebuje pridržka javnega reda, se mora ugotoviti, če in v kakšnem obsegu se lahko posamezna država sklicuje na pridržek.

**Kokretizacija javnega reda** v: 1) ustava, 2) ZMZPP (5.člen), 3)zakoni (Zakon o dedovanju), 4) moralna načela (OZ), 5)interesi države

**Trditev:** Če sodišče uporablja pri določanju lex fori, ne pazi ne javni red.

**NE DRŽI.** Sodišče vedno pazi na javni red po uradni dolžnosti.

**Trditev:** Javni red je treba široko tolmačiti.

**NE DRŽI.**

**Trditev:** Ustava RS je v veliko pomoč pri določanju pojma javnega reda.

**DRŽI.** Ustava, poleg ustavnih načel pa je potrebno uporabiti tudi učinek posameznih zakonov.

**Trditev:** Določba pogodbe, ki nasprotuje javnemu redu, se lahko uporabi, ker ZMZPP tega ne prepoveduje.

**NE DRŽI.**

## 8. Izigravanje zakona *(in fraudem legis)*

= **sprememba navezne okoliščine** v izogib pravu. Navezovanje se poskuša spremeniti zato, da se namesto prava, ki bi se **moralo**  uporabiti, uporabi ugodnejše pravo. Izigra se **pravna posledica kolizijske norme** (uporaba materialnega prava).

* gre za način varstva določenega pravnega reda (isto kot javni red)
* za dejanski stan izigravanja zakona sta potrebna subjektivni in objektivni element = namen izogniti se določbam zakona.
* najpogosteje na področju statusnega prava fizičnih in pravnih oseb
* **Ali je institut izigravanja urejen v ZMZPP? NE.** Prevladalo je stališče, da se takih primerih uporabi **institut javnega reda** (če zakon nima določb o izigravanju zakona). Določbe ni, instituta izigravanja ne ureja. To pa ne pomeni, da ga mora sodišče tolerirati.
* **Kdaj ne moremo govoriti o izigravanju?** Kadar stranke **same izberejo pravo**.
* **Ali sodišča upoštevajo primere, kadar se stranke želijo izogniti domačemu ali tujemu pravu?** **NE.** Samo izigravanje **domačega prava**.
* **Posledice?** Odvisne od pravnega reda. Tuje pravo se NE UPORABI. Sankcija izigravanja zakona **NI neveljavnost** pridobljene navezne okoliščine.
* **4 načini:**
1. zloraba formalno izbranega prava
2. izkoriščanje nekaterih sistemskih pojmov v MZP
3. manipulacija dejanskega stanja (domicil)
4. dokazovanje, da je odločujoče pravo določene države, ki pozna drugo, ugodnejše kolizijsko pravilo
* **Vrste izigravanja**:

NEPOSREDNO

= spremeni se navezna okoliščina, vendar se **uporabi ISTA kolizijska norma**, ki pa napoti na drugo merodajno pravo. Domače pravo nadomestimo s tujim. (**JE** IZIGRAVANJE)

POSREDNO

= izognitev domači kolizijski normi, ker se postopek vodi pred sodiščem druge države. To **NI** IZIGRAVANJE, ker **to ni prepovedano**, ni pa zaželjeno. Če tuje pravo nadomestimo z domačim pravom, NI izigravanja.

Primeri: Case: *Gretna Green,* Case: *Beauffremont (1878),* Case: *Madžarska (19.stoletje),* Case: *Maria Callas*

## 9. Kvalifikacija

= ugotovitev, da pravno dejstvo (kot sestavina življenjsega pojava) ustreza nekemu pravnemu pojmu. Gre za vprašanja dejanskega obsega uporabe **kolizijskih norm**.

**Primer:**

V mednarodnem sporu med strankama, kupec ni plačal, ker ugovarja delno *exceptio non adimpleti contractus* (gre za dobavo blaga) in želi poravnavo. Sodnik ugotavlja svojo pristojnost in ugotovi, da bi v sporu njegovo sodišče bilo mednarodno pristojno, če bi se kraj izpolnitve štel za iskovino – prodajalec je namreč slovenska družba. Kvalificirati mora kraj izpolnitve!

*Kako bo ravnal? Za pogodbeno razmerje se sicer (ne) uporabi Dunajska konvencija.*

Gre za mednarodni spor – kupec ni plačal, ugovarja in želi poravnavo. Sodnik – ugotovi, da je pristojno sodišče, če bi kraj izpolnitve bil iskovina (prodajalec je slovenska družba). Kraj izpolnitve definiraj! Dunajska konvencija se uporablja za pogodbena razmerja.

**Primer:**

Slovenski sodnik mora presoditi o veljavnosti *dogovora o vzdrževanju razvezanega zakonca*. Dogovor je bil sklenjen v času trajanja “zz”? Ali mora uporabiti določbe pogodbenega statuta ali določbe družinskega statuta? V MZP-ju je kvalifikacija še posebej težavna zaradi dvostrasnkih kolizijskih norm.

**Poznamo različne kvalifikacije oz predmet kvalifikacij:**

1. kvalifikacija **pravnih pojmov** = kadar so pojmi v različnih pravnih redih različno kvalificirani.

**34. člen** ZMZPP

Pogoji za sklenitev zakonske zveze se za vsako osebo presojajo po pravu države, katere državljan je ob sklenitvi zakonske zveze.

1. kvalifikacija **pravnih institucij** = kadar so institucije različno kvalificirane v različnih pravnih redih (primer: ponekod je poligamni zakon veljaven, drugje ne).
2. kvalifikacija **pravnih vej** = kadar se pravne isntitudije raznih pravnih redov uvrščajo v različne pravne veje (primer: zastaranje se po *common law* uvršča med proceno pravo, v drugih pravnih redih se uvršča v materialno pravo).

**Kvalifikacijski statut** – tisti pravni red, ki je odločujoč za kvalifikacijo (5):

1. Kvalifikacija po *lex fori* (domačem pravu) = neko kolizijsko normo uporabimo takrat, **ko je kvalifikacija že opravljena**. To pa lahko **predhodno opravimo samo po svojem pravu** *(lex fori).* Večina teoretikov meni, da je treba nepremičnine kvlaificirati po pravu, kjer ležijo, ne po *lex fori*.
2. Kvalifikacija po *lex causae* = kvalifikacija **se** **opravi po tujem pravu, potem pa se uporabi domače kolizijsko pravilo**. Zanemarja dejstvo, da je treba s stališča istega prava obravanavati celotno pravno normo, s kvalifikacijo vred. (primer: državljanstvo se ne presoja po *lex fori*, ampak po pravu, po katerem oseba dobi državljanstvo).
3. Kvalifikacija po primerjalni metodi = pravni redi izgubljajo svoje posebnosti, saj gre preveč za **posploševanje** (primer: konvencije – unificirano opredelijo pojme).
4. Teološka (funkcionalna) kvalifikacija = funkcija ali namen napotilnega prava se v kolizijski normi primerja s funkcijo določenega materialnega instituta.
5. Kvalifikacija v več stopnjah = pojme vsake pravne norme je potrebno kvalificirati po tistem pravu, h kateremu pravna norma spada.
* Kvalifikacija I. stopnje – pravo, ki ga more prvo uporabiti, je tisto, h kateremu spada kolizijsko pravilo (torej lex fori). Da najde kolizijsko pravilo, mora kvalificirati okoliščine pojava. Pojme sodnik pozna, mora pa jih najti še v kolizijskih pravilih – ko življenjski pojav vključi v svoja kolizijska pravila, ugotovi navezne okoliščine in na osnovi teh odkaže na tuje pravo.
* Kvalifikacija II. stopnje – ko ugotovi tuje pravo, ga uporabi kakor velja v tujini (ravna kot sodnik na območju tujega prava – v tujini). Ko opravi še to kvalikacijo mora augotoviti še, kakšno je stališče kolizijske norme tujega prava.

**Ali ZMZPP ureja kvalifikacijo? NE.** Novi ZMZPP kvalifikacije NE UREJA, ker ni prevzel določb iz prejšnjega zakona.

Kvalifikacija je še vedno **obveznost sodišča**, tudi v sporih z mednarodnim elementom. Pravna podlaga za to ni več ZMZPP, ampak 180(3).člen ZPP. Pravilo je procesno in procesna pravila so vedno *lex fori*, zato se **ZPP** uporabi kot **splošni predpis**.

**180(3). člen** ZPP

Sodnik vzame tožbo v postopek tudi tedaj, če tožeča stranka ni navedla pravne podlage tožbenega zahtevka, če pa jo je navedla, sodnik ni vezan nanjo.

**Kvalifikacija in zavračanje** = v različnih pravnih redih se lahko iste navezne okoliščine različno kvalificirajo (Primer: *domicil)*.

*Indicirano pravo* (pravo, ki naj se uporabi) šteje, da ima oseba domicil na drugem pravnem območju. Pravo, ki naj se uporabi lahko napoti/zavrne pravni red ali napoti na treji pravni red. To pomeni, da se lahko tudi pri kvalifikaciji naveznih okoliščin srečamo z zavračanjem.

**Trditev:** V slovenskem kolizijskem pravu je sprejeta kvalifikacija v dveh stopnjah (lex fori in lex causae).

**NE DRŽI.**

## 10. Vzajemnost (recipročnost)

= **medsebojna odvisnost** ravnanja.

**68. člen** Usteve RS (lastninska pravica tujcev)

Tujci lahko pridobijo lastninsko pravico na nepremičninah pod pogoji, ki jih določa zakon ali mednarodna pogodba, ki jo ratificira državni zbor.

**Vrste vzajemnosti:**

Po vsebini: **FORMALNA**  MATERIALNA

 = kadar imajo tujci enake pravice in dolžnosti = kadar se tujcu priznajo samo tiste pravice, ki se

 kot domačini domačim priznajo v njegovi državi

Po načinu določitve: AVTONOMNA DIPLOMATSKA

 = ko jo država sama določi s svojim predpisom. = kadar je določena z mednarodno pogodbo.

**Ugotavljanje vzajemnosti?** **Po uradni dolžnosti**. V našem pravu velja ***načelo oficialnosti***, to pa pomeni da sodišče ugotavlja obstoj vzajemnosti po uradni dolžnosti in tujcu vzajemnosti **ni potrebno dokazovati**.

**12. člen** ZMZPP

(1) Sodišče ali drug pristojen organ po uradni dolžnosti ugotovi vsebino tujega prava, ki ga je treba uporabiti.

(2) Organ iz prvega odstavka tega člena lahko zahteva obvestilo o tujem pravu od ministrstva, pristojnega za pravosodje, oziroma se o njegovi vsebini prepriča na drug ustrezen način.

(3) Stranke lahko v postopku predložijo o vsebini tujega prava javno ali drugo listino pristojnega tujega organa ali ustanove.

 (4) Če za posamezno razmerje nikakor ni mogoče ugotoviti vsebine tujega prava, se uporabi pravo Republike Slovenije.

**Kako je vzajemnost urejena med DČ EU?** V EU med državami **NI več pogoja vzajemnosti** – če je, se NE upoševa!

11. Prilagoditev *(retorzija)*

= domače pravo je mogoče **prilagoditi tuji pravni normi**, ki je za tujca neugodna.

**51. člen** ZMZPP

Če je v tuji državi v sporih zoper državljane Republike Slovenije po kriterijih o pristojnosti ki jih ne vsebujejo določbe o pristojnosti sodišča Republike Slovenije, pristojno tuje sodišče, so ti kriteriji podlaga za pristojnost sodišča Republike Slovenije v tistih sporih, v katerih je toženec državljan te tuje države.

# II. MEDNARODNA PRISTOJNOST po ZMZPP

3. del ZMZPP – Katero sodišče bo pristojno?

Ko sodnik dobi primer, mora najprej ugotoviti:

1. **Ali je sploh pristojen?** (ZMZPP, ZPP, evropski akti)
2. **Katero pravo se bo uporabilo?**
3. **Priznanje in izvršitev tujih sodnih odločb**

## 1. Mednarodna pristojnost

**Mednarodna pristojnost** = pristojnost sodišč v državi, da sodijo v primerih z mednarodnim elementom. Gre za razmerje pristojnosti sodišč ene države do pristojnosti sodišč druge države. Pove nam, sodišče katere države je pristojno odločati v sporu.

**NE** ureja se **s kolizijskimi normami**, ampak se uporabljajo kriteriji, ki določajo kdaj so/niso pristojna slovenska sodišča. Če so pravila enaka (se lahko zgodi), gre za TEORIJO PARALELIZMA.

**Kakšna so pravila o medn. pristojnosti v ZMZPP?** Strogo **ENOSTRANSKA**! V BU I. so VEČSTRANSKA (napotujejo na države članice EU).

**Kako ugotoviti, katero nacionlano sodišče ima konkretno pristojnost po pravilin MP?** **Po ZPP** – pove, katero sodišče je pristojno.

**Katera pristojnost je najbolj podobna mednarodni pristojnosti (ZMZPP)?** **KRAJEVNA PRISTOJNOST** (ZPP), s tem, da MP določa pristojnost sodišč na državni ravni (med državami), KP pa znotraj države.

Na MP sodišče pazi **po uradni dolžnosti** – če sodišče ugotovi, da je nepristojno, **tožbo zavrže**. Slovenski sodnik lahko tožbo zavrže šele, če toženec NE PRIVOLI (tiha privolitev), da se postopek vodi pred nepristojnim sodiščem.

Pomen MP:

1. vpliv na rezultat spora (*forum shopping*) = dolžnik izbira, kjer je zanj ugodneje
2. potenciranje neugodnosti, da se spor vodi na ozemlju določene države (stroški)

Zakaj je medn. pristojnost pomembna?

* za uporabo prava
* za vprašanje priznanja tuje (sodne) odločbe
* za uporabo načel *in favorem* = kolizijsko pravo včasih pomaga šibkejši stranki

**Norme o medn. pristojnosti NE morejo določiti pristojnosti kakšnega tujega sodišča**. Pristojnost tujega sodišča lahko določi le pravo te tuje države. Norme o medn. pristojnosti so pri nas izpeljane iz norm o krajevni pristojnosti (*domicil toženca*).

**Kam uvrstiti pravila o medn. pristojnosti – v MZP ali CPP?** Kolizijske norme (uporaba prava) so v 1. In 2. delu ZMZPP-ja. Mednarodna pristojnost pa je nekaj drugega, češrav je vse v istem zakonu.

**Ali MZP obsega tudi procesna pravila?** **DA.** Pravila o atrakciji pristojnosti, perpetuaciji, litispendenci, ...

Vpliv na rezultat spora – spor o pristojnosti:

**NEGATIVEN**

(*Denial of justice*)

= vsako sodišče meni, da NI pristojno. Spor temelji na doktrini *Forum non conveniens* (neprimernega sodišča)

**POZITIVEN**

= kadar več sodišč meni, da SO pristojna

*“Forum regit processum”* = slovenska sodišča uporabljajo slovenska postopkovna pravila, razen v primerih, če lahko povzamejo pravila drugega prava.

## 2. Določanje mednarodne pristojnosti

ELASTIČNI NAČIN

(*forum non conveniens*)

= tudi, če so sodišča pristojna, menijo, da so druga sodišča BOLJ pristojna

TOGI NAČIN

(kontinentalni sistemi, **RS**)

= pristojnost **se ugotavlja, kot je določena v PREDPISU** (večja pravna varnost)

**Ali lahko država vpliva na določene mednarodne pristojnosti v drugih državah?** **NEPOSREDNO NE**, saj gre za v poseg v suverenost. **POSREDNO pa LAHKO** – zavrnitev priznane odločbe, ker sodišče RS meni, da pristojnost drugega sodišča ni bila utemeljena.

**Kje najdemo pravila o medn.pristojnosti?** ZMZPP, ZPP, specialni nacionalni zakoni, medn.pogodbe.

Razmerje glede pravil o mednarodni pristojnosti v:

 **ZMZPP**  ZPP

 = generalni predpis – do ZPP pa je specialni predpis! = subsidiarna uporaba

**29. člen** ZPP

Sodišče Republike Slovenije je pristojno za sojenje, kadar je njegova pristojnost v sporu z mednarodnim elementom izrecno določena z zakonom ali z mednarodno pogodbo. Če v zakonu ali mednarodni pogodbi ni izrecne določbe o mednarodni pristojnosti za določeno vrsto spora, je sodišče Republike Slovenije pristojno za sojenje v tovrstnem sporu tudi tedaj, kadar njegova pristojnost izvira iz določb o krajevni pristojnosti.

= ta določba povzroči, da so pravila specialna (vendar samo do razmerja do ZPP!)

**Kdaj se lahko uporabijo pravila ZPP?** Pravila ZPP se lahko uporabljajo glede mednarodne pristojnosti le, če ZMZPP **NIMA pravila o mednarodni pristojnosti** glede določene vrste spora.

## 3. Kriteriji določanja mednarodne pristonosti

1. **P r a v i č n o s t, p r e d v i d l j i v o s t** = pri določanju pristojnosti se kriteriji postavijo tako, da določene države določijo zelo intenzivno vez. Npr. če država utemelji pristojnost na kriteriju, ki nima dovolj močne vezi oz določi kriterije, ko so čezmerni, druga država lahko zavrne priznanje.
2. **P r i m e r n a** in **n e p r i m e r n a**  (čezmerna) **p r i s t o j n o s t** = tista, ki je lahko **razlog za zavrnitev priznanja in izvršitve** sodne odločbe v drugi državi, ker NI bila dovolj močna vez z državo izvora sodne odločbe. Sodišče **ne sme** utemeljiti svoje pristojnosti na nekih prekomernih kriterijih!

**Primer:** dopust v Moskvi in rezervacija hotela – nismo zadovoljni, zato ne želimo v celoti plačati računa. Po vrnitvi v RS, hotel vloži tožbo v Moskvi (ruski zakon: če ima toženec premoženje v Rusiji, se ga lahko toži pred ruskim sodiščem). V hotelu smo pozabili dežnik (PREMOŽENJE). Sodišče prisodi v prid upnika – upnik gre z odločbo v RS.

**98. člen** ZMZPP

(1) Sodišče na ugovor osebe, zoper katero je bila izdana, zavrne priznanje tuje sodne odločbe, če je pristojnost tujega sodišča temeljila izključno na eni od naslednjih okoliščin:
    1) državljanstvu tožnika;
    2) premoženju toženca v državi izdaje odločbe;
    3) osebni vročitvi tožbe oziroma drugega akta, s katerim se je začel postopek, tožencu.

(2) Sodišče na ugovor osebe, zoper katero je bila izdana, zavrne priznanje tuje sodne odločbe tudi v primeru, če sodišče, ki je odločbo izdalo, ni upoštevalo sporazuma o pristojnosti sodišč Republike Slovenije.

= gre za **neprimerno pristojnost**, zato RS ne bo priznala tuje sodne odločbe. Pomembno: Toženec MORA UGOVARJAT!

**Prekomerne pristojnosti so torej:** državljanstvo tožnika, premoženje toženca v državi izdaje odločbe in osebna vročitev tožbe (drugega akta), s katerim se je začel postopek. Obstaja pa **I z j e m a :**

**85(2). člen** ZMZPP

(2) Če je na območju Republike Slovenije kakšno toženčevo premoženje, je sodišče Republike Slovenije pristojno tudi tedaj, kadar ima tožnik stalno prebivališče oziroma sedež v Republiki Sloveniji, če tožnik izkaže za verjetno, da bo iz tega premoženja mogoče izvršiti sodbo.

= **pristojnost na premoženju**. Pristojnost je dopolnjena, zato je močnejša!

1. **I n t e r e s i, m e d n a r o d n o s o d e l o v a n j e** = gledati je treba na to, kako bodo druge države reagirale na našo pristojnost.
2. **S u b j e k t i v n i** (nanšajo se na osebo) in **o b j e k t i v n i** (nanašajo se na predmet) **k r i t e r i j i**.

## 4. Sistemi mednarodne pristojnosti v svetu (3):

1. **po PREBIVALIŠČU TOŽENCA** (RS, Avstrija, Švica) – velja splošna pristojnost (načelo *actor sequitur forum rei*)

**48. člen** ZMZPP

(1) Sodišče Republike Slovenije je pristojno, če ima toženec stalno prebivališče oziroma sedež v Republiki Sloveniji.

 (2) Če toženec nima stalnega prebivališča v Republiki Sloveniji niti v kakšni drugi državi, je sodišče Republike Slovenije pristojno, če ima toženec začasno prebivališče v Republiki Sloveniji.

(3) Kadar se o pravnem razmerju odloča v nepravdnem postopku, je sodišče Republike Slovenije pristojno, če ima oseba, zoper katero je vložen zahtevek, stalno prebivališče oziroma sedež v Republiki Sloveniji; kadar pa v postopku sodeluje ena sama oseba – je pristojno, če ima ta stalno prebivališče oziroma sedež v Republiki Sloveniji, razen če s tem zakonom ni določeno drugače.

1. **po DRŽAVLJANSTVU STRANK** (FR)
2. **po TEMELJU OSEBNE VROČITVE VABILA na sodišče v državi** (UK, USA) = pristojnost sodišča je podana, če so nam na območju te države vročili vabilo na sodišče. Pomanjkljivost: sodilo bo sodišče v državi, v kateri se oseba trenutno nahaja – omilitev z doktrino *Forum non conveniens*.

**Primer:**

Neka karibska država je nameravala v Ljubljani ustanoviti konzulat. Zato je pooblastila nekega posrednika A v Ljubljani, da poišče primerno stavbo. Posrednik A je našel primerno stavbo, v katero se je konzulat tudi vselil, pri čemer pa država ni plačala posredniku provizije za-to. Zaradi tega je posrednik terjal plačilo in tožil državo pred slovenskim sodiščem. Temu je konzulat ugovarjal, češ da gre za suvereno državo, ki uživa imuniteto slovenskega sodišča.

*Ali ima prav?* Če ime država imuniteto, potem sodišče NE more odločati! 2 teoriji:

* absolutna teorija: država VEDNO uživa!
* relativna teorija: samo takrat, če je ravnala OBLASTNO! (gre za položaj prirejenosti, mora plačati)

**Vaje:**

1. Pravila o mednarodni pristojnosti niso pomembna za rešitev spora! **SO.**

2. Pravila o mednarodni pristojnosti nam povedo, da je pristojno okrožno sodišče v Mariboru! Se strinjate? **NE**. Za to se uporabi ZPP.

3. V nekem sporu bi moralo odločati Okrožno sodišče v Mariboru. Namesto tega je odločalo Okrožno sodišče v Ljubljani. Kršitev pravil o MP? **176. člen** – tuje sodišče prosi v SLO, da se presoja po njihovih... drugače SLO sodišče vedno uporabi svoje procesne norme !?

V sporih z MED. EL. slovenska sodišča vedno uporabljajo domače procesne določbe in spor rešujejo v skladu z domačim pravom.

## 5. Vrste pristojnosti

1. (NE) POSREDNA
2. IZKLJUČNA
3. IZKLJUČ**E**NA
4. SPLOŠNA
5. SUBSIDIRANA
6. IZBIRNA
7. NA PODLAGI VZAJEMNOSTI
8. NUJNA
9. PROROGIRANA
10. NA PODLAGI TIHE PRIVOLITVE
11. \*MANDATORNA
12. N e p o s r e d n a pristojnost – nanaša se na **trenutek določanja** mednarodne pristojnosti (ali je slovensko sodišče pristojno ali ne). III. poglavje ZMZPP

**58. člen** ZMZPP

(1) V sporih o premoženjskopravnih zahtevkih je sodišče Republike Slovenije pristojno tudi tedaj, kadar je na ozemlju Republike Slovenije predmet, na katerega se nanaša tožba.

(2) Če je na območju Republike Slovenije kakšno toženčevo premoženje, je sodišče Republike Slovenije pristojno tudi tedaj, kadar ima tožnik stalno prebivališče oziroma sedež v Republiki Sloveniji, če tožnik izkaže za verjetno, da bo iz tega premoženja mogoče izvršiti sodbo.

= **I z j e m a :** pristojnost sodišča **po premoženju toženca** (*forum patrimonii*). Takšno pristojnost imamo v 58(2).členu ZMZPP, čeprav jo smatramo za neprimerno.

P o s r e d n a pristojnost – v poštev pride **v kasnejšem trenutku**, ko se odloča o priznanju in izvršitvi tuje sodne odločbe (ali mi sprejmemo pristojnost tujega sodišča , ki je odločbo izdalo). IV. poglavje ZMZPP.

**98. člen** ZMZPP

(1) Sodišče na ugovor osebe, zoper katero je bila izdana, zavrne priznanje tuje sodne odločbe, če je pristojnost tujega sodišča temeljila izključno na eni od naslednjih okoliščin:
    1) državljanstvu tožnika;
    2) premoženju toženca v državi izdaje odločbe;
    3) osebni vročitvi tožbe oziroma drugega akta, s katerim se je začel postopek, tožencu.

(2) Sodišče na ugovor osebe, zoper katero je bila izdana, zavrne priznanje tuje sodne odločbe tudi v primeru, če sodišče, ki je odločbo izdalo, ni upoštevalo sporazuma o pristojnosti sodišč Republike Slovenije.

= tuje sodišče je **neprimerno z vidika naših kriterijev**. Ni podana dovolj močna vez z državo izvora. Takšne odločbe NE priznamo.

1. I z k l j u č n a pristojnost – **slovensko sodišče je izključno pristoijno** za odločanje v neki zadevi. Je najmočnejša pristojnost (derogira ostale). Pomeni pravico tožiti **kjerkoli**, vendar obstaja nevarnost, da odločba ne bo priznana v RS.

**50(1). člen** ZMZPP

(1) Sodišče Republike Slovenije je izključno pristojno, kadar je to v tem ali v drugem zakonu izrecno določeno.

Slovensko sodišče **NE DOVOLI**, da bi o tem odločalo katerokoli drugo tuje sodišče – če to dovoli, potem je to **razlog za nepriznanje** **take odločbe**! Pravila o izključni pristojnosti se razlagajo RESTRIKTIVNO (**ozko**).

UČINEK:

* **stranke NE morejo prorogirati** (se dogovoriti) drugega sodišča – izključna pristojnost ima prednost pred prorogacijo.
* odločba, ki bi jo v taki zadevi izdalo tuje sodišče, **se pri nas NE prizna**
* **ugovor mednarodne litispendence** se **NE upošteva**!

Primeri:

* ustanovitev, prenehanje in statusne spremembe družbe v RS (60.člen ZMZPP)
* vpis v javne registre, ki se vodijo v RS (61.člen ZMZPP)
* PIL = samo glede veljavnosti znamke, NE pa tudi za spore o kršitvi patenta, ki je bil registriran v RS (62.člen ZMZPP)
* stvarne pravice na nepremičninah = ozemlje RS (64.člen ZMZPP)
* zakonski spori (68.člen ZMZPP)
1. I z k l j u č e n a pristojnost – ko je razmerje, o katerem teče spor tako **malo ali sploh NI povezano s slovenskim pravom**. Ni nobenega razloga, da bi se spor reševal pred sodiščem RS. **EU je NE pozna, ZMZPP pa**. Je **pragmatična** – strankam pove, da so vložile tožbo pred nepristojnim sodiščem (stranki da »pravočasnost«).

**50(2). člen** ZMZPP

(2) Pristojnost sodišč Republike Slovenije je izključena, če obstoji med zadevo in neko tujo državo takšna zveza, ki bi bila v primeru, če bi obstajala med zadevo in Republiko Slovenijo, podlaga za izključno pristojnost sodišč Republike Slovenije, razen če zakon določa drugače.

1. S p l o š n a pristojnost – sodišče RS je pristojno, če ima **TOŽENEC stalno prebivališče** oz sedež v RS. Stalno prebivališče se presoja po nacionalnem pravi *lex fori*.

**48(1). člen** ZMZPP

(1) Sodišče Republike Slovenije je pristojno, če ima toženec stalno prebivališče oziroma sedež v Republiki Sloveniji.

1. S u b s i d i a r n a pristojnost (*actor sequitur forum rei*) – če toženec nima stalnega prebivališča v RS, niti v kateri drugi državi, je sodišče RS pristojno, če ima toženec **začasno prebivališče v RS**. Namen je, da »*širi splošno pristojnost*« z uvedbo dodatnih kriterijev.

**48(2). člen** ZMZPP

(2) Če toženec nima stalnega prebivališča v Republiki Sloveniji niti v kakšni drugi državi, je sodišče Republike Slovenije pristojno, če ima toženec začasno prebivališče v Republiki Sloveniji.

1. I z b i r n a (alternativna) pristojnost – *elektivna pristojnost*, ki povzroča konkurenco v medn. pristojnosti. Gre za možnost **izbire med več** medn. pristojnimi **sodišči**. **TOŽNIK lahko izbira sodišče** in špekulira, kje bo najugodnejši rezultat – zakonodajalec dopušča možnost, da se odloči za tuje sodišče ali sodišče RS.

Problem *Forum shopping* (torpedne tožbe) = tisti, ki krši, vloži tožbo pred počasnim sodiščem, zato tožnik ne more vložiti svoje tožbe pred hitrim sodiščem, zaradi litispendence. Gre za odmik od splošne pristojnosti.

Dokler ne bo poenotenih materialnih in procesnih pravil, Evropska Skupnost nima pravice POENOTITI pravnega pravila.

**56. člen** ZMZPP

Za spore iz pogodbenih razmerij je sodišče Republike Slovenije pristojno tudi tedaj, kadar je predmet spora obveznost, ki jo je treba oziroma bi jo bilo treba izpolniti v Republiki Sloveniji.

1. Pristojnost na podlagi v z a j e m n o s t i – če tuj zakon določi kriterije, ki jih **naš zakon NE pozna**, so lako ti kriteriji kljub temu podlaga, da je lahko tujec iz te države stranka pred našim sodiščem. Gre za sistem »*zrcala*« - preslikamo kriterije o mednarodni pristojnosti, ki so v tujem zakonu.

**51. člen** ZMZPP

Če je v tuji državi v sporih zoper državljane Republike Slovenije po kriterijih o pristojnosti ki jih ne vsebujejo določbe o pristojnosti sodišča Republike Slovenije, pristojno tuje sodišče, so ti kriteriji podlaga za pristojnost sodišča Republike Slovenije v tistih sporih, v katerih je toženec državljan te tuje države.

Npr. država A ima predpis »Sodišča A so medn. pristojna, če je tožnik državljan države A.« v njihovem ZMZPP-ju. RS nima teh kriterijev. Nastane spor. Pred sodiščem RS se pojavi državljan države A. Tožnik toži državljana države A v RS. Naše sodišče utemelji pristojnost na podlagi kriterija, ki ga sicer mi ne poznamo, vendar gre za kriterij države, katere državljan je oseba (toženec).

1. N u j n a pristojnost – če tuja država NE pozna razveze ZZ, **se pristojnost prenese v RS** pod pogojem, da je **TOŽNIK državljan RS**. Npr. Malta ne pozna instituta razveze ZZ. Gre za uveljavitev načela *in favorem divortii*.

**70. člen** ZMZPP

Sodišče Republike Slovenije je pristojno v sporih za razvezo zakonske zveze tudi tedaj, če je tožnik slovenski državljan, pravo države, katere sodišče bi bilo pristojno, pa ne pozna razveze zakonske zveze.

1. P r o r o g i r a n a pristojnost (*prorogatio fori*) – možnost strank, da **se dogovorijo, katero sodišče bo odločalo o njihovem sporu**. Uporablja se najpogosteje v pogodbenih sporih. Odvisno je tudi od zakonskih omejitev. Dogovor strank mora biti veljaven tako po pravilih prorogiranega, kot po pravilih derogiranega sodišča. Prorogacijska klavzula mora biti v pisni obliki.

**Po čem se razlikuje od ostalih pristojnosti?** **NE temelji na zakonu**, temveč na VOLJI STRANK.

UČINEK:

* **NI ekskluzivnen** – to jo loči od ostalih kriterijev
* **JE elektiven** – želja strank in pridobitev primerne pravne varnosti

**Ali neveljavnost pogodbe (ničnost) med strankama vpliva na prorogacijsko klavzulo?** **NE.** Prorogacijska klavzula je **procesnopravne narave** in ostane v veljavi – stranki sta dali pristojnost.

**52. člen** ZMZPP

(1) Stranki se smeta sporazumeti o pristojnosti tujega sodišča le, če je vsaj ena od njiju tuj državljan ali pravna oseba s sedežem v tujini in ne gre za spor, za katerega je po določbah tega ali drugega zakona izključno pristojno sodišče Republike Slovenije.

(2) Ne glede na določbo prvega odstavka tega člena se stranki ne moreta dogovoriti za pristojnost tujega sodišča v sporih iz razmerij s potrošniki in v sporih iz zavarovalnih razmerij, če ima potrošnik oziroma zavarovanec, ki je fizična oseba, stalno prebivališče v Republiki Sloveniji.

(3) Stranki se smeta sporazumeti o pristojnosti sodišča Republike Slovenije, če je vsaj ena državljan Republike Slovenije ali pravna oseba s sedežem v Republiki Sloveniji.

(4) Prvi in tretji odstavek tega člena se ne uporabljata, kadar gre za pristojnost v zadevah iz 68. do 77. člena tega zakona.

= zakonski, paternitetni in maturitetni spori (vključujoč preživnine, varstvo in vzgojo otrok).

Potrošniki in zavarovanci imajo posebno varstvo pri prorogaciji (načelo šibkejše stranke). Prorogacija NI mogoča, če je potrošnik/zavarovanec s prebivališčem v RS.

**Pogoji za to prorogacijo:**

DOGOVOR **TUJEGA** SODIŠČA

1. vsaj 1 stranka mora biti državljan/pr. oseba s sedežem v tujini
2. NE gre za izključno pristojnost sodišča RS
3. NE gre za potrošne spore
4. NE gre za zakonske spore

DOGOVOR **DOMAČEGA** SODIŠČA

1. vsaj 1 stranka mora biti državljan/pr.oseba s sedežem v tujini
2. NE gre za zakonske spore
3. Pristojnost na podlagi t i h e p r i v o l i t v e (*submissio*) – tožnik vloži tožbo pred sodiščem, ki **NI mednarodno pristojno**, toženec pa **NE UGOVARJA**.

Temelji na **prvotni privolitvi toženca** – vloži odgovor na tožbo oz. se spusti v obravnavanje glavne stvari, NE ugovarja pa PRISTOJNOSTI! Možna je v primerih, kjer je sicer dopusten dogovor o pristojnosti sodišča RS (prorogacija). Stranki molče pristaneta, sa sodi določeno sodišče.

**53. člen** ZMZPP

(1) Pristojnost sodišč Republike Slovenije lahko v primerih, v katerih je dopusten dogovor o pristojnosti sodišča Republike Slovenije po tretjem in četrtem odstavku 52. člena tega zakona, temelji tudi na privolitvi toženca.

(2) Šteje se, da je toženec privolil v pristojnost sodišč Republike Slovenije, če je vložil odgovor na tožbo ali ugovor proti plačilnemu nalogu, oziroma se je na pripravljalnem naroku, če tega naroka ni bilo pa na prvem naroku za glavno obravnavo, spustil v obravnavanje glavne stvari, ne da bi ugovarjal pristojnosti.

**Ali je možna** **sprememba izrecne prorogacije**? Tožba se zavrže šele, ko se preizkusi tiha privolitev!

**18. člen** ZPP

(1) Sodišče mora med postopkom ves čas po uradni dolžnosti paziti, ali spada odločitev o sporu v sodno pristojnost.

(2) Če sodišče med postopkom ugotovi, da za odločitev o sporu ni pristojno sodišče, temveč kakšen drug organ, se izreče za nepristojno, razveljavi opravljena pravdna dejanja in zavrže tožbo.

(3) Če sodišče med postopkom ugotovi, da za odločitev o sporu ni pristojno sodišče Republike Slovenije, se po uradni dolžnosti izreče za nepristojno, razveljavi opravljena pravdna dejanja in zavrže tožbo, razen v primerih, ko je pristojnost sodišča Republike Slovenije odvisna od privolitve tožene stranke, ona pa je v to privolila.

1. M a n d a t o r n a pristojnost \* - pristojnost **v korist šibkejše stranke** (potrošniki, delavci, otroci). **ZMZPP jih NE pozna** – najdemo jih v BU I.

**Primer**

Oseba A (hrvaški državljan; stalno prebivališče v Zagrebu) je v pretepu pred diskoteko v Zagrebu hudo telesno poškodovala osebo B, slovenskega državljana s stalnim prebivališčem v Sloveniji. B se je najprej zdravil v bolnišnici v Zagrebu, nato pa še v Avstriji. Ko se je vrnil iz bolnišnice v Avstriji, je doma še vedno trpel hude bolečine kot posledice hude telesne poškodbe. Kasneje je vložil tožbo pred slovenskim sodiščem in od osebe A zahteval povračilo premoženjske in nepremoženjske škode.

*Je naše sodišče pristojno?*

**Primer**

Imamo spor med hrvaškim tožnikom (družba s sedežem v Zagrebu) in slovenskim tožencem (oseba s stalnim prebivališčem v Mariboru) glede kršitve avtorske pravice. V skladu z določbo 48. člena ZMZPP je hrvaška družba marca 2002 vložila tožbo zoper slovenskega toženca pred sodiščem v Mariboru.

*Lahko sodišče odloči, da nima krajevne pristojnosti, ker je po predpisih o krajevni pristojnosti za spore iz pravic intelektualne lastnine izključno pristojno sodišče v Ljubljani?*

**Primer**

Oseba A s stalnim prebivališčem v Sloveniji je prodala osebi B s stalnim prebivališčem na Hrvaškem hišo in del zemlje, ki se je nahajalo v Sloveniji. Isti dan je kupec plačal 10% dogovorjene cene, po dogovoru pa je bilo treba preostali del kupnine plačati najkasneje v štirih mesecih po sklenitvi pogodbe. Ker se to ni zgodilo, je prodajalec od kupca v skladu s pogodbo zahteval odškodnino.

*Zanima ga, ali je v tem primeru slovensko sodišče izključno pristojno.*

**Primer**

Oseba A, hrvaški državljan s stalnim prebivališčem v tej državi, in oseba B, slovenski državljan s stalnim prebivališčem v Sloveniji, skleneta pogodbo o prodaji aparatov za tople napitke, v kateri je klavzula, da je za vse spore iz njunega razmerja pristojno sodišče v Zagrebu. V zadnji pošiljki, ki jih pošlje oseba A osebi B je nekaj aparatov poškodovanih, zaradi česar oseba B noče plačati celotne kupnine. Oseba A meni, da ni kriva za poškodovanje aparatov in v skladu z določili pogodbe pred sodiščem v Zagrebu vloži tožbo.

1. *Za kakšno pristojnost gre v danem primeru, kaj je zanjo značilno in ali je tak dogovor strank dopusten po pravilih ZMZPP?*
2. *Ali bi bil odgovor enak, če bi šlo med njima za najemno pogodbo nepremičnega premoženja v Sloveniji, pri čemer bi B povzročil škodo na nepremičnini?*
3. *Ali bi se lahko dva nemška državljana s pogodbo dogovorila, da je za kakršnekoli spore med njima o nakupu večje količine zračnih črpalk pristojno slovensko sodišče?*
4. *Kaj bi se zgodilo, če oseba A v zgoraj opisanem primeru ne bi vložila tožbe pred sodiščem v Zagrebu, ampak pred slovenskim sodiščem?*

**Primer *(Iz Sklepa VS RS I R 73/2002 z dne 5.12.2002)***

Tožnica (državljanka RS) želi vložiti tožbo zaradi izpodbijanja očetovstva pred Okrožnim sodiščem v Novi Gorici. Prvi toženec je prva tako slovenski državljan, drugi pa je italijanski državljan. Vse stranke imajo stalno prebivališče v Italiji. Tožnica v tožbi predlaga, naj Vrhovno sodišče odloči, katero stvarno pristojno sodišče v Sloveniji naj bo krajevno pristojno za odločanje v tej zadevi.

*Ali ima prav?*

**Trditev:** Mednarodna pristojnost je ločeno področje od področja uporabe prava. Določbe o mednarodni pristojnosti tudi ne vsebujejo naveznih okoliščin. Torej ni nobene potrebe po povezovanju obeh področij…

**DELNO PRAVILNA.** Mednarodna pristojnost je ločeno področje od področja uporabe prava. Ti dve področji sta reno povezani, kajti katero pravilo se bo uporabilo, je odvisno od kolizijskih pravil. Nimamo poenotenih pravil za uporabo prava in za medn. pristojnost NI enotnih kolizijskih pravil.

**Trditev:** Če sodišče ne ugotavlja, ali je lahko za reševanje mednarodnega spora pristojno po določbah ZPP, je bistveno kršilo določbe pravdnega postopka, na katere mora paziti sodišče po uradni dolžnosti...

**PRAVILNA.** Če pride do subsidiarne uporabe ZPP-ja oz. če gre za primere, ko imamo nimamo pravila v ZMZPP ali v mednarodni pogodbi, mora sodišče preveriti še po ZPP (29.člen ZPP). Drugače NE! Če sodišče ne preveri tega po UD, je podana bistvena kršitev!

**Trditev:** Če tožnik vloži tožbo pred sodiščem RS, prorogirano pa je HR sodišče in toženec pravočasno ugovraja pristojnosti...potem slovensko sodišče ni zavezano ugotavljati, ali je HR sodišče pravilno prorogirano!

**NI PRAVILNA.** Mora ugotavljati, ker lahko, da prorogacija ni pravilna. Če prorogacija ni veljavna, odpade volja strank, še vedno pa mora gledati zakonske kriterije – ali je po zakonu pristojno!

**Trditev:** Ko sodišče odloča o pristojnosti, ki temelji na kriteriju kraja, kjer je škoda nastala, mu ni potrebno kvalificirati tega kraja.

**NI PRAVILNA.** Kvalifikacija – subsumpcija dejanskega stanja pod pravno normo. Kje je nastala škodljiva posledica – kvalificiramo. Škodo trpi v RS, vendar je škoda nastala drugje.

**Trditev:** Pristojnost na temelju premoženja velja za prekomerno. Upnik bo imel korist od take pristojnosti le, če se bo iz dolžnikovega premoženja tudi dejansko lahko poplačal, ker sodba v drugih državah verjetno ne bo priznana. Zato, če utemeljuje slovenski tožnik svoj zahtevek le na dejstvu, da je tuja tožena stranka soustanoviteljica d.d. z ustanovitvenim deležem, iz katerega pa se tožnik ne bo mogel poplačati, to ne zadošča za pristojnost po premoženju.

**JE PRAVILNA.** Tožnik NE more utemeljiti pristojnosti na podlagi premoženja, ker mora tudi dokazati, da bo iz tega premoženja mogoče izvršiti sodno odločbo (se bo poplačal).

**Trditev:** Od ugotovitve vsebine tujega prava je odvisno katera dejstva (dokaze) mora sodišče ugotoviti. Procesno pravo *lex fori* nima pri tem nobene vloge.

**NI PRAVILNA.** Sodišče bo zmeraj uporabilo svoja procesna pravila (*lex fori*), samo izjemoma bo uporabilo tuja procesna pravila in sicer, če to NI v nasprotjuz našim pravnim redom. *Lex fori* ima torej pomembno vlogo.

**Primer:**

Tuja pravna oseba – stečajni upnik v postopku pred slovenskim sodiščem, ima težavo dokazati, da je pri globalni cesiji dobil izločitveno in ne ločitveno pravico. *Ali lahko vloži tožbo pred tujim sodiščem, kajti cedirana terjatev bi morala biti po pogodbi izpolnjena v kraju njegovega sedeža…?*

**Primer:**

Oseba A (hrvaški državljan; stalno prebivališče v Zagrebu) je v pretepu pred diskoteko v Zagrebu hudo telesno poškodovala osebo B, slovenskega državljana s stalnim prebivališčem v Sloveniji. B se je najprej zdravil v bolnišnici v Zagrebu, nato pa še v Avstriji. Ko se je vrnil iz bolnišnice v Avstriji, je doma še vedno trpel hude bolečine kot posledice hude telesne poškodbe. Kasneje je vložil tožbo pred slovenskim sodiščem in od osebe A zahteval povračilo premoženjske in nepremoženjske škode. *Je naše sodišče pristojno?*

## 6. POSEBNOSTI pri presoji pristojnosti

1. ATRAKCIJA PRISTOJNOSTI
2. LITISPENDENCA
3. USTALITEV PRISTOJNOSTI
4. TOŽNIŠKA VARŠČINA
5. PRAVICA SIROMAŠNEGA

1. **A t r a k c i j a p r i s t o j n o s t i** *(forum affectionis, forum connexitatis materialis)*

= določene pravde se med seboj privlačijo – to pomeni, da pride do širitve mednarodne pristojnosti slovenskega sodišča.

Gre za **pravilo koneksitete** – neka zadeva že poteka pred slovenskim sodiščem, zaradi koneksnosti pa lahko sodišče RS odloča tudi o drugi zadevi, kljub temu, da za to zadevo sicer NI pristojno. **I z j e m a :** če gre za **IZKLJUČNO pristojnost**, potem atrakcija NI možna!

Primeri atrakcije so:

1. **materialni sosporniki**
2. **glavni tožnik + porok**
3. **nasprotna tožba**

 +

1. nepremičnine (79. - 81.člen ZMZPP)
2. stečaj (63(2). člen ZMZPP)
3. varstvo, vzgoja otrok in spori iz ZZ (76.člen ZMZPP)

**49. člen** ZMZPP

(1) Če je z isto tožbo toženih več tožencev, ki so v pravni skupnosti ali katerih obveznosti se opirajo na isto pravno in dejansko podlago, je sodišče Republike Slovenije pristojno tudi, kadar ima eden izmed tožencev stalno prebivališče oziroma sedež v Republiki Sloveniji.
(2) Če sta z isto tožbo tožena glavni dolžnik in porok, je sodišče Republike Slovenije pristojno tudi tedaj, kadar je pristojno za tožbo proti glavnemu dolžniku.
(3) Sodišče Republike Slovenije je pristojno tudi za nasprotno tožbo, če je zahtevek nasprotne tožbe v zvezi s tožbenim zahtevkom.

Če posamezno vprašanje NI urejeno v ZMZPP-ju ali medn. pogodbi, se lahko subsidirarno **uporabi ZPP**. To velja tudi za atrakcijo, vendar **NE avtomatično**! ZPP uporabimo le takrat, kadar bodo razlogi, ki govorijo za atrakcijo zelo utemeljeni – »tesna vez«. Iz ZPP si lahko sposodimo odločbe, ki govorijo o:

* glavni intervenciji
* objektivni kumulaciji zahtevkov (zahtevek izhaja iz dejanske in pravne podlage)

**P a z i:**  ko bo šlo za **IZKLJUČNO pristojnosti enega zahtevka**, **NE gre za atrakcijo**, kljub tesni vezi. Izključna pristojnost je močnejša od atrakcije!

Pristojnost po atrakciji:

ELEKTIVNA (izbirna)

* ne sme biti podana listispendenca
* koneksnost pravde
* ne sme priti do šepavosti sodne odločbe

EKSKLUZIVNA

* temelji na zakonu
* ni pogojena z voljo strank
* najdemo na različnih mestih, tudi med izključnimi pristonostmi

**Ali je pristojnost po koneksiteti pri nas izbirna (elektivna)?** **DA,** vendar **NE pri stečajnih postopkih** – tukaj **je obvezna**!

Splošna pristojnost po koneksiteti **JE izbirna** – stranka ima možnost, da se sama odloči. Obstajajo pa primeri, ko je pristojnost po koneksiteti OBVEZNA. Npr. spor med izvršilnim in stečajnim postopkom.

**63(2). člen** ZMZPP

(1) Sodišče Republike Slovenije je izključno pristojno za dovolitev in opravo izvršbe, če se ta opravlja na območju Republike Slovenije.
(2) Določba prvega odstavka tega člena se nanaša tudi na spore med izvršilnim in stečajnim postopkom, če se ta postopek vodi pred sodiščem RS.

**Primeri:**

*Naše sodišče odloča o stečaju našega podjetja. Medtem tuj tožnik začne spor zoper stečajnega tožnika v tujini. Od spora bo odvisno, ali bo upnikova terjatev priznana. Lahko pritegnemo spor k slovenskemu sodišču?* **NE.** V primeru stečajnega postopka gre za atrakcijo le tedaj, kadar je stečajni postopek sine qua non za obstoj terjatve (kadar spor lahko nastane samo s stečajnim postopkom). Če pa gre za terjatev, ki lahko obstaja tudi brez stečajnega postopka, ne gre za atrakcijo. Ta terjatev ni nastala zaradi stečajnega postopka.

*A toži B-ja, ker ima njegov predmet. Vendar C misli, da je ta predmet njegov. Ali se lahko pridruži pravdi, ki že teče?* **DA.** Gre za glavno intervencijo, ki opravičuje atrakcijo pristojnosti. C lahko toži oba.

*A toži B-ja, ker mu je dolžan znesek po pogodbi. Pristojnost utemelji na izpolnitvenem kraju, ki je v RS. Hkrati ima še dva zahtevka tudi iz druge pogodbe in enega iz odškodninskega pravnega razmerja. K tožbi doda še ta dva zahtevka. Ali je to sodišče še vedno pristojno?* **NE.** Atrakcija ni možna, ker zahtevki ne izhajajo iz iste pravne in dejanske podlage. Ne gre za objetktivno kumulacijo zahtevkov.

1. **L i t i s p e n d e n c a**

= visečnost pravde. Gre za **učinke VROČENE TOŽBE**. Je pravilo, da NI mogoče voditi pravde o istem zahtevku med istima strankama pred večimi sodišči.

Razlogi za: ekonomičnost postopka, da se ne bi razsojalo o že razsojeni stvari

Razlogi proti: priznanje in izvršitev odločbe (stranke nimajo iste garancije kot bi jo imele, če bi se uporabilo nacionalno pravo pred nacionalnim sodiščem)

**88. člen** ZMZPP

Sodišče Republike Slovenije na zahtevo stranke prekine postopek, kadar teče pred tujim sodiščem postopek v isti zadevi in med istima strankama:
    1) če je bila tožba v pravdi, ki teče v tujini, prej vročena tožencu kot tožba v pravdi, ki teče v Republiki Sloveniji; oziroma če se je nepravdni postopek v tujini

 začel prej kot v Republiki Sloveniji;
    2) če je verjetno, da bo tujo odločbo mogoče priznati v Republiki Sloveniji;
    3) če obstaja vzajemnost.

**Razlika med pravili o listispendenci po ZMZPP in ZPP:**

ZPP

= sodišče ZAVRŽE tožbo po uradni dolžnosti!

ZMZPP

= sodišče postopek PREKINE (pod dol.pogoji) na zahtevko stranke!

**Zakaj so pravila različna po ZMZPP in ZPP?** Zaradi **GARANCIJE**. Stranka nima enake garancije kot doma – ni nujno, da bo njena sodna odločba priznana drugje. Na nacionalnem področju *res iudicata* velja za celotno slovensko področje. Na mednarodni ravni je drugače – v tujini prevnomočna sodna odločba nima nujno istega učinka v RS, ni nujno, da bo sodna odločba priznana in izvršena v RS.

**Ali je možno: Zaradi obstoja pravila o litispendenci ni mogoče, da o isti zadevi med istimi strankami odločajo sodišča v več državah? DA/NE.**

**DA** (mednarodna raven). Razlogi: - vsako sodišče meni, da je prvo začelo pravdo

 - če eno sodišče ne ve, da drugje že teče postopek, druga stranka pa ne ugovarja

 - če naše sodišče meni, da ni vzajemnosti, bo naše sodišče postopek nadaljevalo

**NE** (nacionalna raven). Na litispendenco sodišče pazi po uradni dolžnosti in tožbo zavrže!

**Primer:**

Naše sodišče odloča o nekem zahtevku. Istočasno je prav tako pred našim sodiščem vložen predlog za priznanje tuje sodne odločbe v isti zadevi. *Kaj naj stori naše sodišče, ki odloča o priznanju take odločbe?* Počaka z izvršitvijo,dokler naše sodišče ne odloči.

**99. člen** ZMZPP

(1) Tuja sodna odločba se ne prizna, če je sodišče ali drug organ Republike Slovenije v isti zadevi izdal pravnomočno odločbo ali če je bila v Republiki Sloveniji priznana kakšna druga tuja sodna odločba, ki je bila izdana v isti zadevi.
(2) Sodišče počaka s priznanjem tuje sodne odločbe, če pred sodiščem Republike Slovenije teče prej začeta pravda v isti pravni zadevi in med istima strankama, dokler ni ta pravda pravnomočno končana.

1. **U s t a l i t e v p r i s t o j n o s t i** *(perpetuatio fori)*

= za oceno pristojnosti sodišča RS so odločilna dejstva, ki obstajajo takrat, **ko postopek začne teči** – ko je **tožba VLOŽENA**! Veže torej na **začetek POSTOPKA**, ne na začetek PRAVDE (kot po BU I.)

Razlogi za uvedbo: za ugotovitev, ali je sodišče pristojno, odločilne so okoliščine v trenutku vložitve tožbe.

Pristojnostno **dejansko stanje mora biti podano v tem trenutku**, pozneje nastale spremembe se NE upoštevajo.

**89. člen** ZMZPP

Za oceno pristojnosti sodišča Republike Slovenije so odločilna dejstva, ki obstajajo takrat, ko postopek začne teči.

**Kaj če se okoliščine tako spremenijo, da postane naša pristojnost IZKLJUČENA?** **Izrecne določbe NI**, v teoriji pa velja stališče, da **je perpetuacija močnejša** (ima predonost). Postopek naj nemoteno poteka – obstaja pa tveganje, da nam sodbe ne bodo priznali v drugih državah.

Razlika med: LITISPENDENCO (veže na začetek **pravde**) in PERPETUACIJO (veže na začetek **postopka**)!

**Primer:**

Toženec je imel stalno prebivališče v RS. Tožnik je zato pred slovenskim sodiščem vložil zoper njega tožbo. Kmalu po tem je toženec spremenil stalno prebivališče, ki je sedaj v Avstriji. *Je naše sodišče še vedno pristojno?* **DA.** Zaradi perpetuacije (če se okoliščine spremenijo – NE NAVEZNE: zakaj? Ker je to proti uporabi prava!!!)

*Kaj pa če se kriteriji tako spremeijo, da je naše sodišče izključeno?* (npr, na Hrvaškem) **DA** – samo oni to ne priznajo! Bolje, da se postopek konča (bolje ena odločba več).

1. **T o ž n i š k a v a r š č i n a** *(cautio iudicatum solvi)*

= varščina za pravdne stroške v postopku. Uporabi se, kadar je toženec državljan EU, tožnik pa tujec (3.države). Derogirana je s **Haaško konvencijo** iz leta 1954.

**90. člen** ZMZPP

(1) Kadar začne tuj državljan ali oseba brez državljanstva, ki nima stalnega prebivališča v Republiki Sloveniji, pravdo pred sodiščem Republike Slovenije, mora dati tožencu na njegovo zahtevo varščino za pravdne stroške.
(2) Toženec mora zahtevo iz prvega odstavka tega člena uveljaviti najpozneje na pripravljalnem naroku, če tega naroka ni bilo, pa na prvem naroku za glavno obravnavo, preden se spusti v obravnavanje glavne stvari, oziroma brž ko izve, da so podani pogoji, da lahko zahteva varščino.
(3) Varščina za pravdne stroške se daje v gotovini, sodišče pa lahko dovoli varščino tudi v drugi primerni obliki.

Stranka, ki v pravdi zmaga, NE plača stroškov in to velja tudi tedaj, če toženec zmaga – tožnik mu mora **povrniti stroške**.

**Mednarodnda ureditev tožniške varščine:**

1. na EU ravni je v členu 12 PES

**Člen 12** PES

Kjer se uporablja ta pogodba in ne da bi to vplivalo na njene posebne določbe, je prepovedana vsakršna diskriminacija glede na državljanstvo.

Svet lahko v skladu s postopkom iz člena 251 sprejme predpise, s katerimi prepove takšno diskriminacijo.

= državljani DČ EU ne morejo zahtevati tožniške varščine. Uveljavljeno je načelo primarnosti prava EU. Na pram vsem ostalim državljanom, se lahko uporablja, razen če obstaja kaka konvencija – evropske državljane moramo enako tretirati kot naše! Kdaj NE? državljani EU, izjeme, Haaška konvencija.

Case: Data Delecta (C-43/95):

1. mednarodna raven Haaška konvencija o civilnem in sodnem postopku (1954)

**17. člen**

Državljanom ene od držav članic, ki imajo stalno prebivališče ali bivališče v eni od držav in se pojavijo pred sodišči katere druge od držav pogodbenic kot tožniki ali intervenienti, se ne sme naložiti plačilo varščine, bodisi zato, ker so tujci bodisi zato, ker v tej državi nimajo stalnega prebivališča ali bivališča.

**18. člen**

Odločbe o plačilu stroškov postanejo zoper tožnika, ki je oproščen varščine na podlagi te določbe, brezplačno izvršljive v vsaki drugi državi pogodbenici.

**19. člen**

Odločbe, ki se nanašajo na stroške postopka, se bodo izvršile brez zaslišanja strank….Omejitve pri odločanju o zahtevi za izvršbo.

= zavrnitev zahteve za plačilo tožniške varščine temelji na 17.členu. Za države, ki so podpisnice Haaške konvencije, **tožniške** **varščine NI** (Slovenija je podpisnica).

**Če je TOŽNIK državljan EU, od njega NE moremo zahtevati tožniške varščine!** Varščina se lahko zahteva le, če je TOŽNIK tuj državljan ali oseba brez državljanstva, ki nima stalnega prebivališča v RS. Varščina se lahko zahteva tudi za **pravno osebo**, ne zgolj za fizično.

Toženec, ki v pravdi zmaga, ima pravico do povračila **stroškov.** To velja tudi, če zmaga TOŽENEC, ter tudi, če nas tujec toži pred našim sodiščem - tožnik je lahko tudi **tuja oseba.**

**Po uradni dolžnosti ali na zahtevo stranke?** Na **ZAHTEVO STRANKE**. Višino varščine pa **določi sodišče** ter določi rok plačila (večinoma v denarju, lahko pa tudi na drug način, npr. kot vrednostni papir).

Sodišče odloči o varščini **s sklepom**. Če tožnik varščine za pravdne stroške **NE da**, **se šteje, da je tožbo UMAKNIL** oz. je umaknil pravno sredstvo, če je toženec varščino zahteval šele v postopku o pravnem sredstvu.

**Ali se lahko varščina zahteva tudi v primeru, ko se v vlogi TOŽNIKA pojavi tuja PRAVNA oseba?** **DA.** V zakonu piše samo za fizične osebe, vendar gre za *ratio* tožniške varščine.

**Ali lahko varščino zahteva TUJ državljan, ki se pojavi v vlogi TOŽENCA?** **DA.** V zakonu ni opredelitve. Ni važno ali zahteva tuj ali naš državljan – **vsak toženec** lahko zahteva tožniško varščino, važna je PROCESNA opredelitev!

Kdaj **varščine NI** (taksativno naštete):

1. V statusnih sporih in sporih o zakonitem preživljanju (= razlog je v javnem interesu, da se postopki nemoteno odvijajo)
2. V sporih iz delovnega razmerja (tožnikove terjatve iz tega v Sloveniji)
3. V meničnih in čekovnih sporih (razlog, da se zagotovihitrejša izpolnitev obveznosti)
4. V postopku za izdajo plačilnega naloga
5. V primeru nasprotne tožbe (razlog, da se toženec brani)
6. V primeru vzajemnosti (p a z i: poznamo več vrst vzajemnoti – tukaj se zahteva dejanska vzajemnost, ki temelji na tem, da v drugi državi dejansko naše državljane obravnavajo enako kot mi njihove in ni potrebno, da to temelji v zakonu ali medn.pogodbi)
7. V primeru, da tožnik v RS uživa pravico pribežališča

**91(1). člen** ZMZPP

(1) Toženec nima pravice do varščine za pravdne stroške:
    1) če v državi, katere državljan je tožnik, državljani Republike Slovenije niso dolžni dajati varščine;
    2) če uživa tožnik v Republiki Sloveniji pravico pribežališča;
    3) če se tožbeni zahtevek nanaša na tožnikove terjatve iz njegovega delovnega razmerja v Republiki Sloveniji;
    4) če gre za zakonski spor ali za spor o ugotovitvi ali izpodbijanju očetovstva ali materinstva ali spor o zakonitem preživljanju;
    5) če gre za menično ali čekovno tožbo, za nasprotno tožbo ali tožbo za izdajo plačilnega naloga.
    (2) Če nastane dvom o tem, ali so državljani Republike Slovenije po 1. točki prvega odstavka tega člena dolžni dati varščino v državi, katere državljan je tožnik, da pojasnilo ministrstvo, pristojno za pravosodje.

**Primer:**

Toženec je pred slovenskim sodiščem zahteval tožniško varščino zoper tožnika (državljana EU). *Je upravičen do tega?* **NE.** Če se zoper SLO državljana NE, potem zoper druge državljane EU tudi NE! Člen 12 PES prepoveduje diskriminacijo!

**Primer *(Iz Sklepa II Ips 324/99)***

Sodišče prve stopnje je v sporu o razvezi zakonske zveze zavrglo tožbo zaradi obstoja litispendence pred hrvaškim sodiščem, ki je nastopila prej kot pred sodiščem v Republiki Sloveniji. Ugotovilo je, da izključna pristojnost slovenskega sodišča ni podana, ker slovensko državljanstvo toženke ni bilo izkazano. Sodišče druge stopnje je pritožbo zavrnilo kot neutemeljeno in potrdilo prvostopni sklep. Strinjalo se je z odločitvijo o tem, da slovensko sodišče ni izključno pristojno, vendar ne zaradi toženkinega državljanstva, temveč zaradi tega. Ker toženka v Sloveniji nima stalnega prebivališča. *Ali sta sodišči v danem primeru ukrepali pravilno?* **NE**. Ne bi smeli zavreči tožbe, samo prekiniti postopek!

1. **P r a v i c a s i r o m a š n e g a**

= tuji državljani imajo pod pogojem vzajemnosti pravico do oprostitve plačila pravdnih stroškov.

Obstajata 2 izjemi:

1. Tuj državljan s stalnim prebivališčem v RS
2. Oseba brez državljanstva, če ima stalno ali začasno prebivališče v RS

**93. člen** ZMZPP

(1) Tuji državljani imajo pod pogojem vzajemnosti pravico do oprostitve plačila pravdnih stroškov.
(2) Če nastane dvom o vzajemnosti, daje glede oprostitve plačila pravdnih stroškov pojasnilo ministrstvo, pristojno za pravosodje.
(3) Vzajemnost iz prvega odstavka tega člena ni pogoj za uveljavljanje pravice do oprostitve plačila pravdnih stroškov, če ima tuj državljan stalno prebivališče v Republiki Sloveniji.
(4) Oseba brez državljanstva ima pravico do oprostitve plačila pravdnih stroškov, če ima stalno ali začasno prebivališče v Republiki Sloveniji.

# III. MEDNARODNA PRISTOJNOST po BU I.

Pravni akti ES **so primarni** – vedno se uporabljajo **PRED nacionalnimi predpisi**. Zato mora sodišče vedno ugotoviti ali evropski akti, na podlagi katerih utemljujejo svojo pristojnost derogirajo nacionalni predpis.

Razvoj: PES je imela za cilj UNIFIKACIJO mednarodnega ZASEBNEGA PRAVA, tako se je unifikacija izvrševala na poti medn.konvencij:

Bruseljska konvencija (1968)

Luganska konvencija (1988)

Rimska konvencija – nima pravil o pristojnosti, priznanju in izvršitvi, ampak samo pravila **o uporabi prava**

Amsterdamska pogodba – prehod iz urejanja iz ravni konvencije na raven sekundarnih pravnih aktov. Pravna podlaga za to je **Člen 65** PES.

**Ali so organi ES pristojni, da sprejemajo uredbe za unifikacije v MZP?** **DA.** Na podlagi Člena 65 PES.

## 1. Uporaba BU I. - Uredba Sveta ES št. 44/2001

Uporaba: neposredno uporabna v vseh DČ EU, razen **Danske** (zanjo še vedno velja Bruseljska konvencija).

Je naslednjica Bruseljske konvencije. Razlika med:

BRUSELJSKA UREDBA

BRUSELJSKA KONVENCIJA se uporabi za:

* vse tožbe, vložene pred začetkom veljave BU I.
* razmerja do Danske

 vsebuje 2 vrsti pravil:

* pravila o medn. pristojnosti
* pravila o priznanju in izvršitvi

 **Dvojni instrument**: uporabljajo se pravila o mednarodni PRISTOJNOSTI in pravila o mednarodni IZVRŠITVI.

 **3 možnosti, ko se BU I. (ne) uporabi:**

1. NE gre za civilno in gospodarsko zadevo
2. zadeva sicer sodi v domeno BU I., vendar Uredba sama določa, da se uporabljajo nacionalna pravila (npr. Člen 4 BU I.)
3. pravila BU I. se uporabijo

Splošna pravila interpretacije:

1. pravilo ENAKE in ENOTNE INTERPRETACIJE – uporabljajo se tisti pogoji, ki se tudi enotno interpretirajo, na 2 načina:
* preko predhodnih vprašanj (ki jih postavljajo nacionalna sodišča)
* z avtonomnimi ali neodvisnimi pomeni osnovnih pojmov BU I. (teh pojmov ne smemo iterpretirati po nacionalnem pravu)
1. pravilo AVTONOMNE INTERPRETACIJE – v BU I. imamo avtonomne pojme
2. pravilo MINIMUMA NASPROTUJOČIH SI ODLOČITEV – potrebno se je izogibati temu, da bi o isti zadevi odločalo več sodišč

## 2. KRITERIJI

1. MEDNARODNI ELEMENT
2. MATERIALNI
3. ČASOVNI
4. PERSONALNI
5. GEOGRAFSKI
6. DRUGI MEDNARODNI VIRI
7. **M e d n a r o d n i e l e m e n t**

Ali gre za razmerje z mednarodnim elementom? Ni nujno, da je tuj element v **subjektu**, lahko je tudi v **objektu** (npr.lega nepremičnine v tujini).

1. **M a t e r i a l n i k r i t e r i j**
* uporabi se za **civilne in gospodarke zadeve**
* **NE** zajema davčnih, carinskih in upravnih zadev (BU I. se NE uporabi, kadar gre **za oblastno ravnanje** oz. izvrševanje oblasti – glavna okoliščina je, da gre za oblastna dejanja)
* Case: *LTU GmbH v. Eurocontrol* = gre za spore med **zasebnimi subjekti**, NE pa za spore med zasebnimi in javnimi subjekti, kadar gre za izvrševanje javnih pooblatil s strani javnega subjekta.
* **izključene** so vse družinske zadeve, razen **PREŽIVNINE** (člen 5(2). BU I.)
* BU I. določene civilne in gospodarske zadeve **izrecno IZKLJUČUJE** iz svoje uporabe

**Člen 1** BU I.

1. Ta uredba se uporablja v civilnih in gospodarskih zadevah, ne glede na naravo sodne oblasti. Zlasti ne zajema davčnih, carinskih ali upravnih zadev.

2. Ta uredba se ne uporablja za:

(a) osebna stanja ali pravno in poslovno sposobnost fizičnih oseb, za premoženjska razmerja iz zakonske zveze, oporoke in dedovanje;

(b) stečaj, postopke v zvezi z likvidacijo plačilno nesposobnih podjetij ali drugih pravnih oseb, postopke prisilne poravnave in podobne postopke;

(c) socialno varnost;

(d) arbitražo.

3. V tej uredbi pomeni izraz „država članica“države članice z izjemo Danske.

1. **Č a s o v n i k r i t e r i j**
* 1.3.2001 (15 starih DČ), 1.5.2004 (SLOVENIJA), 1.1.2007 (Bolgarija, Romunija), 1.7.2007 (Danska)
* BU I. se za RS uporabi, če je tožba vložena na dan **1.5.2004** ali pozneje
* pomemben je **trenutek, ko je bila** **tožba** **VLOŽENA**! (začetek postopka)

**Člen 66(1)** BU I.

1. Ta uredba se uporablja samo za pravne postopke, ki so bili začeti, in za listine, ki so bile uradno sestavljene ali registrirane kot javne listine po tem, ko je ta uredba začela veljati.

**Člen 76** BU I.

Ta uredba začne veljati 1. marca 2002.

Ta uredba je v celoti zavezujoča in se neposredno uporablja v vseh državah članicah v skladu s Pogodbo o ustanovitvi Evropske skupnosti.

1. **P e r s o n a l n i k r i t e r i j**
* pravila o medn. pristojnosti se uporabijo, kadar ima **TOŽENEC domicil v Skupnosti** (drugače je urejeno v ZMZPP!)

**Člen 4** BU I.

1. Če toženec nima stalnega prebivališča v državi članici, se, ob upoštevanju členov 22 in 23, pristojnost sodišč vsake države članice določi po pravu te države.

2. Zoper takega toženca se lahko v tej državi vsaka oseba s stalnim prebivališčem v eni izmed držav članic, ne glede na njeno državljanstvo, na enak način kot državljani te države sklicuje na tam veljavna pravila o pristojnosti, zlasti na tista iz Priloge I.

 **I z j e m e :**

* **toženec** sicer **nima** **stalnega prebivališča v Skupnosti**, ampak **ima** sedež v Skupnosti – **člen 9(2), 15(2), 18(2)** BU I.
* od splošnega pravila sta 2 izjemi:
1. izključna pristojnost sodišča v DČ EU (npr. spor o stvarnih pravicah na nepremičnini ali o najemu nepremičnine)
2. prorogatio fori (stranki sta prorogirali pristojnost sodišča v DČ EU)
* če NIMA domicila v Skupnosti, se uporabi **nacionalno pravo** – ZMZPP
1. **G e o g r a f s k i k r i t e r i j**
* sodišče, pred katerim je tožba vložena, mora biti v DČ EU (soditi mora sodišče, za katero velja BU I.)!
* Uporabi se v vseh DČ, razen za Dansko
1. **O b s t o j d r u g i h m e d n a r o d n i h v i r o v**
* obstoj pravil o medn. pristojnosti v drugih aktih Skupnosti
* **NE obstaja** katera **mednarodna konvencija**, ki bi imela prednost pred BU I.

**Člen 71** BU I.

1. Ta uredba ne vpliva na nobeno konvencijo, pogodbenice katere so države članice in ki na posebnem pravnem področju ureja pristojnost, priznanje ali izvršitev sodnih odločb.

2. Da bi se zagotovila njegova enotna razlaga se odstavek 1 uporablja na naslednji način:

(a) ta uredba ne preprečuje sodišču države članice, ki je pogodbenica konvencije na posebnem pravnem področju, da svojo pristojnost opre na to konvencijo, tudi če ima toženec stalno prebivališče v drugi državi članici, ki ni pogodbenica te konvencije.

Sodišče, ki vodi postopek, v vsakem primeru uporabi

člen 26 te uredbe;

(b) sodne odločbe, ki jih v državi članici izda sodišče, ki je oprlo svojo pristojnost na konvencijo na posebnem pravnem področju, se priznajo in izvršijo v drugih državah članicah v skladu s to uredbo. Če sta tako država članica izvora kot zaprošena država članica pogodbenici konvencije na posebnem pravem področju, ki določa pogoje za priznanje ali izvršitev sodnih odločb, se uporabljajo ti pogoji. V vsakem primeru se lahko uporabijo določbe te uredbe o postopku za priznanje in izvršitev sodnih odločb.

* **Razmerje BU I.** in **mednarodne pogodbe?** Te **NIMAJO prednosti** pred BU I. in so taksativno naštete – **člen 69** BU I.
* če so pravila o medn. pristojnosti **implementirana v nacionalni zakon**

**Primer:**

Oseba A (državljan Makedonije) s stalnim prebivališčem v Skopju je marca 2006 vložila tožbo na plačilo kupnine iz naslova prodajne pogodbe (predmet te pogodbe so bili računalniki, ki jih je kupec prejel) zoper osebo B (slovenskega državljana) s stalnim prebivališčem v Mariboru. Tožba je bila vložena pred sodiščem v Mariboru.

*Se v danem primeru za določitev mednarodne pristojnosti uporabi ZMZPP ali Bruseljska uredba o pristojnosti ter priznanju in izvršitvi v civilnih in gospodarskih zadevah (BU I)?* **DA.**

Poiščite relevantne odgovore v BU I in jih obrazložite s pomočjo relevantnih pravnih pravil! Opomba: pri tem nas ne zanima, ali je po pravilih BU I dejansko podana pristojnost slovenskega sodišča! Pri odgovoru upoštevajte:

* Personalni kriterij uporabe BU I = toženec IMA domicil v Skupnosti (RS). Kriterij je izpolnjen (člen 4 BU I.)
* Časovni kriterij uporabe = tožba je bila vložena pred 1.5.2004 (velja za RS). Kriterij je izpolnjen (člen 66(1) BU I.)
* Materialni kriterij uporabe = gre zacivilno in gospodarsko zadevo. Kriterij je izpolnjen (člen 1 BU I.)
* Goegrafski kriterij = sodišče, pred katerim je bila vložena tožba, je v DČ EU (RS). Kriterij je izpolnjen.
* Ali gre za razmerje z medn. elementom? DA. Gre za makedonskega in sovenskega državljana. Kriterij je izpolnjen.
* Predvidevamo, da ne obstaja kakšna medn.konvencija, ki bi imela prednost pred uporabo BU I. Kriterij je izpolnjen.

Ali se pravila o medn. pristojnosti uporabljajo v naslednjih primerih?

1. Oseba A s stalnim prebivališčem v Sloveniji je tožena pred slovenskim sodiščem zaradi neizpolnitve pogodbe, ki jo je sklenila z osebo B, ki ima stalno prebivališče v Nemčiji.

Toženec mora imeti domicil v Skupnosti (RS) – DA, uporabi se BU I.

1. Oseba A (hrvaški državljan) s stalnim prebivališčem v Sloveniji je tožena pred nemškim sodiščem zaradi neizpolnitve pogodbe, ki jo je sklenila z osebo B, ki ima stalno prebivališče v Nemčiji. Pogodbo pa bi bilo treba izpolniti v Nemčiji.

Toženec mora imeti domicil v Skupnosti (RS) – DA, uporabi se BU I.

1. Oseba A s stalnim prebivališčem na Hrvaškem je tožena pred slovenskim sodiščem zaradi neizpolnitve pogodbe, ki bi jo morala izpolniti v Sloveniji.

Toženec mora imeti domicil v Skupnosti (HR) – NE, ne uporabi se BU I., ampak nacionalni zakon.

1. Oseba A s stalnim prebivališčem v Avstraliji je tožena pred slovenskim sodiščem glede spora iz najema nepremičnine, ki leži v Sloveniji.

Toženec mora imeti domicil v Skupnosti (AUT) – DA, uporabi se BU I., zaradi izjeme!

1. Oseba A s stalnim prebivališčem v Sloveniji je tožena pred nemškim sodiščem zaradi kršitve pravic iz **znamke Skupnosti**, katere imetnik je oseba B. Toženec mora imeti domicil v Skupnosti (RS) – NE, ne uporabi se BU I., ampak Uredna o znamki.
2. Oseba A zahteva odškodnino za nepremožensjko škodo pred kazenskim sodiščem.

Toženec mora imeti domicil v Skupnosti – DA, uporabi se BU I. Pomembna je narava zadeve.

## 3. VRSTE pristojnosti po BU I.

BELA LISTA pristojnosti

= vse pristojnosti, ki so **taksativno naštete v BU I**. Sodišča morajo uporabiti le te kriterije. SO DOVOLJENE!

ČRNA LISTA pristojnosti

= tiste, na podlagi katerih sodišča NE SMEJO snovati svoje pristojnosti in **so v Aneksu I**. Gre za nedopustne oz. PREKOMERNE pristojnosti.

* državljanstvo tožnika
* vročitev tožbe na območju države
* premoženje toženca

Zoper državljana, ki **nima stalnega prebivališča v DČ** se lahko uporabljajo take ČEZMERNE pristojnosti – ker se za te tožence NE uporabi BU I., ampak nacionalni predpis. Na podlagi tega pride do diskriminacije! Pri **priznavanju in izvršitvi** pa se bo uporabila BU I., ker je bila odločba izdana v Skupnosti.

1. SPLOŠNA
2. SPECIALNE
3. IZKLJUČNA
4. NA PODLAGI TIHE PRIVOLITVE
5. PROROGIRANA
6. MANDATORNA (posebna)
7. S p l o š n a pristojnost – v državi, **kjer ima TOŽENEC domicil**. Toženec je lahko tožen tudi v drugi DČ, kjer nima domicila, vendar zgoljv primerih, ko to določajo členi 5 – 24 BU I.

**Člen 2** BU I.

1. Ob upoštevanju določb te uredbe so osebe s stalnim prebivališčem v državi članici ne glede na njihovo državljanstvo tožene pred sodišči te države članice.

2. Za osebe, ki niso državljani države članice, v kateri imajo stalno prebivališče, se uporabljajo pravila o pristojnosti, ki veljajo za državljane te države.

**Domicil** se interpretira drugače, ko gre za:

* fizične osebe = uporabi se **nacionalno pravo** vsake posamezne države

**Člen 59** BU I.

1. Pri ugotavljanju, ali ima stranka stalno prebivališče v državi članici, pred sodišči katere je bil začet postopek, sodišče uporabi svoje notranje pravo.

2. Če stranka nima stalnega prebivališča v državi članici, pred sodišči katere je bil začet postopek, pri ugotavljanju, ali ima stranka stalno prebivališče v drugi državi članici, sodišče uporabi pravo te države članice.

* pravne osebe = Uredba določa avtonomno definicijo **sedeža** (ena družba lahko ima več domicilov).

**Člen 60** BU I.

1. Za namene te uredbe ima gospodarska družba ali druga pravna oseba ali združenje fizičnih ali pravnih oseb stalno prebivališče v kraju, kjer ima:

(a) statutarni sedež; ali

(b) glavno upravo; ali

(c) glavno poslovno enoto.

2. V zvezi z Združenim kraljestvom in Irsko „statutarni sedež“ označuje *registered office* ali, če tega sedeža ni, *place of incorporation* (kraj inkorporacije, tj. kraj pridobitve pravne osebnosti) ali, če tudi tega kraja ni, kraj, po pravu katerega je prišlo do ustanovitve.

3. Za določitev, ali ima *trust* svoj sedež v državi članici, pred sodišči katere je bil začet postopek, sodišče uporabi svoja pravila mednarodnega zasebnega prava.

1. S p e c i a l n e pristojnosti – je treba ozko interpretirati! Člen 5 – 7 BU I.
2. FORUM CONTRACTUS
3. PREŽIVNINSKE OBVEZNOSTI
4. FORUM DELICTI COMMISSI
5. CIVILNE TOŽBE V KAZENSKIH POSTOPKIH
6. PODRUŽNICE, AGENCIJE in druge poslovne enote
7. TRUST
8. NAGRADA ZA REŠITEV TOVORA
9. SOTOŽENCI
10. NASPROTNA TOŽBA
11. GARANCIJE in druge intervencijske tožbe
12. Zadeve iz pogodbe, povezane s tožbo v zvezi s stvarnimi pravicami na nepremičnini
13. F O R U M C O N T R A C T U S

**Člen 5(1)** BU I.

Oseba s stalnim prebivališčem v državi članici je lahko tožena v drugi državi članici:

1. (a) v zadevah v zvezi s pogodbenimi razmerji pred sodiščem v kraju izpolnitve zadevne obveznosti;

 (b) za namene te določbe in razen, če ni drugače dogovorjeno, je kraj izpolnitve zadevne obveznosti:

 — v primeru prodaje blaga kraj v državi članici, kamor je bilo v skladu s pogodbo blago dostavljeno ali bi moralo biti dostavljeno,

 — v primeru opravljanja storitev kraj v državi članici, kjer so bile v skladu s pogodbo storitve opravljene ali bi morale biti opravljene;

 (c) če se ne uporabi pododstavek (b), potem se uporabi pododstavek (a);

Toženec je lahko tožen v zadevah v zvezi z pogodbenimi razmerji pred sodiščem v kraju izpolnitve zadevne obveznosti.

* + **Avtonomen pojem** – če SES reče v posameznem primeru, da je to zadeva s pogodbenimi razmerji, se nacionalno pravo NE upošteva, ker je to avtonomen pojem.
	+ **Prostovoljna obveznost?**

Case: *Jakob Handte (C-26/91)* = *prostovoljna obveznost, omejitev na sporazume inter partes* - obveznost, ki ni prostovoljna, ampak izhaja iz obveznosti, ki je bila prostovoljno sprejeta. SES je odločilo, da je za zadevo v zvezi z pogodbenim razmerjem potrebna prostovoljna obveznost napram drugi stranki.

**P a z i:** interpretacija prostovoljne obv. – ne želimo odgovora za stvarne in pravne napake, ampak to ne pomeni, da za to ne bomo odgovarjali. S tem smo prejeli prostovoljno obveznost.

* + **Kaj pa** **obveznost iz pogajanj** **za sklenitev pogodbe?**Case: *Tacconi (C-334/00)* = **NE** gre za *forum contractus*. Ni šlo za prostovoljno obveznost, čeprav velja stališče, da pogajanja niso zadeve v zvezi s pogodbenimi razmerji.
	+ **Kaj pa če gre** za **prenos pogodbe na drugo osebo - ali lahko utemeljimo prenos pogodbe po členu 5 BU I.?** **DA**. Lahko govorimo o *forum contractus* in je prevolil v prenos, čeprav pogodbe prvotno NI sklenil.
	+ **Kaj pa spori glede neobstoja pogodbe?**

Case: *Effer v Kantner (38/81)* = SES: nacionalno sodišče mora ugotoviti ali takšna pogodba obstaja ali ne. Če se ugotovi, da pogodba obstane, se presoja po čelnu 5(1) BU I. Torej, glede **na kraj izpolnitve NIMA vpliva na mednarodno pristojnost** (glede na domače pravo gleda, če pogoj obstaja ali ne – če obstaja, sprejme pristojnost). Za presojo pristojnosti je odločilno, da tožnik zatrjuje obstoj pogodbe.

1. *V primeru prodaje blaga, je kraj v DČ, kamor je bilo v skladu s pog. blago dostavljeno.*

Uporabi se točka a), ki je **subsidiarno pravilo** o mednarodni pristojnosti, ki je kraj izpolnitve obveznosti.

**Kaj pa, v primeru, ko NE gre za prodajo BLAGA?**

* + **Kraj izpolnitve obveznosti**?

Case: *De Bloos v Boujer (14/76)* = **kraj, kjer je treba izpolniti pogodbeno obveznost,** na neizpolnitvi katere tožnik opira svoj zahtevek (torej obveznost, ki je predmet spora).

* + **Ali je taka rešitev vedno primerna?** NI vedno primerna.

Case: *Custom Made v Stawa (C-288/92) =* sodišče bo lahko pristojno, čeprav zadeva nima tesne povezanosti z državo.

* + **Kaj pa če je blago treba dostaviti večim kupcem v isti DČ?** SES: **kjer je kraj glavne dostave**. Če kraja dostave ni mogoče ugotoviti - tožnik toži toženca pred sodiščem kraja dostave **po lastni izbiri**.
	+ **Če je treba blago izpolniti v večih krajih različnih DČ?** **NE** uporablja se člen 5(1) BU I. Prišlo bi do *Forum shoppinga*.
1. *V primeru opravljanja storitev, je kraj v DČ, kjer so bile v skladu s pog. opravljene storitve.*
* s tem v zvezi gre za uporabo načela pristojnosti sodišča po **kraju izpolnitve karakteristične obveznosti,** ne glede na to, na katero obveznost se tožbeni zahtevek opira
* **Kaj je prednost take rešitve?** Obveznost, ki je podlaga za določitev mora biti vnaprej določena. Za vse obveznosti je isti kraj izpolnitve. **Slabost tega?** Vedno priviligira eno stranko pogodbe.

Pogodba o prodaji blaga (DUNAJSKA KONVENCIJA)

Pogodba o opravljanju storitev (PES)

1. P R E Ž I V N I N S K E OBVEZNOSTI

**Člen 5(2)** BU I.

2. V preživninskih zadevah pred sodišči v kraju, kjer ima preživninski upravičenec stalno prebivališče ali običajno prebivališče, ali, v primeru povezave zadeve s postopkom v zvezi z osebnim stanjem osebe, pred sodiščem, ki je v skladu z lastnim pravom tega sodišča, pristojno za te postopke, razen če ta pristojnost ne temelji izključno na državljanstvu ene od strank;

= možna je alternativna upravičenost – **domicil preživninskega upravičenca** (to je v korist otroka), tisto sodišče, ki je pristojno za razvezo, je pristojno oz. lahko odloča tudi **o preživnini**.

1. F O R U M D E L I C T I C O M M I S S I - neposlovna odškodninska obveznost

**Člen 5(3)** BU I.

3. v zadevah v zvezi z delikti ali kvazidelikti pred sodišči kraja, kjer je prišlo ali kjer grozi škodni dogodek;

V zadevah v zvezi z delikti ali kvazidelikti pred sodišči kraja, kjer je **prišlo** ali kjer **grozi** škodni dogodek.

*Delikti ali kvazidelikti*

* **Avtonomen pojem** – neodvisno od nacionalnega pravnega reda.

Case: *Kalfelis (189/87)* = SES mora **najprej ugotoviti, da NE gre za zadevo s pogodbenim razmerjem**, šele potem lahko uporabi člen 5(3) BU I. Vse tožbe, s katerimi se vzpostavlja **odgovornost TOŽENCA** in niso povezane s pogodbo v smislu člena 5(1) BU I.!

* **Razmerje med členom 5(1) in 5(3) BU I.?** Ti dve **določbi se izključujeta**! Najprej izključimo 5(1). Če gre za zadevo s pogodbenimi razmerji (ne gre za *inter partes*) potem se uporabi 5(1). Člen 5(3) se uporabi za nepogodbene obv.
* **Producentska odgovornost – lahko uporabimo 5(3) BU I.?** Škoda, ki je nastala na drugih stvareh:

5(1) - prostovoljna odgovornost (prodajalec je hkrati proizvajalec)

5(3) - NI pogodbenega razmerja (kupiš izdelek nekoga, ki ni proizvod)

*Kraj škodnega dogodka*

* Problem:
* DISTANČNI delikti *=* kraj, kjer je storilec deloval in kraj kjer nastane posledica sta različna! Vzrok je v eni sami državi, posledica v drugi državi.
* RAZPRŠENI delikti *=* škodljiva posledica nastane v več državah (npr. MEDIJI)
* **Avtonomen pojem** – razlagati je treba po BU I.

Case: *Bier (21/76) =* SES: **kraj, kjer je storilec deloval** kot tudi **kraj, kjer je nastopila škodliva posledica**. Zajema oboje:

1. **kraj nastanka š k o d l j i v e p o s l e d i c e**
* **Ali zajema tudi** **škodo žrtvam, ki niso neposredne**, torej **posredne**?

Case: *Dumez (C-220/88): FR banka zahtevala odškodnino, ker je škoda nastala hčerinski družbi v NEM. Tožila je NEM banko pred francoskim sodiščem. Ker je FR banki nastala škoda zaradi hčerinske družbe francoske banke, NEM banka ni več dala posojila hčerinski FR banki. Sodišče EU: posledica ni nastala v FR in da neposredne žrtve ne morejo vložiti tožbe. V tem primeru je pristojno NEM sodišče.*

**NE.** Pomembna je le škoda, ki je nastalaneposredni žrtvi, ne pa tista, ki je nastala posredni žrtvi.

* **Kaj če škodljive posledice** **nastopijo v več DČ**? **Ali lahko** **sodišče odloča tudi o škodi v drugih DČ**? **NE.** Možno je, da škodljive posledice nastanejo na območju več DČ, vendar sodišče, ki je pristojno po kraju nastanka škodne posledice odloča LE o škodi, ki je nastala **na območju SVOJEGA TERITORIJA**.

Case: *Shevill (C-68/93):* *gospa toži v ANG FR založniško hišo. Sodišče EU: vzpostavilo sistem mozaika. V tem primeru je ANG sodišče pristojno odločati samo o tisti posledici, ki je nastala v ANG, ne pa tudi, da no pristojno odločati o posledici, ki so nastale v FR.*

sistem mozaika = sodišče, ki je pristojno po kraju nastanka škodljive posledice, lahko odloča je o škodi, ki je nastala na območju svojega teritorija, ne pa o škodi, ki je nastala v drugi DČ – to omejuje *forum shopping*.

1. **kraj r a v n a n j a s t o r i l c a**
* Case: *Shevill (C-68/93) =* kraj, kjer ima založnik svoj sedež (lahko se prekriva s stalnim prebivališčem), **NE** v drugih DČ.
* **Ali lahko sodišče, ki ima pristojnost na podlagi tega, odloči tudi o škodi v drugih DČ?** **DA.** Če je sodišče pristojno glede na kraj, kjer je storilec ravnal (deloval), lahko odloča o vsej škodi – tudi o tisti, ki je nastala na ozemlju drugih DČ. **NE velja** sistem mozaika!

**R a z l i k e** med SPECIALNIMI in IZKLJUČNIMI pristojnostmi? (3):

1. pri specialnih pristojnostih NE gre za omejitev na 1 državo (šibkejša stranka lahko toži tudi tam, kjer ima npr. dobavitelj domicil).
2. v **dogovoru o pristojnosti** = pri specialnih pristojnostih LAHKO (če so izpolnjeni določeni strogi pogoji), pri izključni pristojnosti pa dogovor NI možen.
3. **tiha privolitev** = pri specialnih pristojnostih JE možna tiha privolitev, pri izključnih pa NE.

3. I z k l j u č n a pristojnost - je najvišja pristojnost in se interpretira ozko. Je **I z j e m a :** od **splošne pristojnosti**, stranka nima možnosti izbire foruma.

* značilnost: v interesu države, da se ščiti **javni red**
* **Ali se upošteva ne glede na domicil toženca?** **DA.** Lahko se upošteva **ne glede na domicil toženca** = **I z j e m a :** od personalnega kriterija! Pravila BU I. se bodo uporabila tudi, če toženec **nima domicila v EU**, je pa podana izključna pristojnost sodišča EU.
* **Kršitev izključne pristojnosti?** Pomeni **nepriznanje sodne odločbe in izvršitve odločbe** (tudi nepriznanje sodne odločbe po 97.členu ZMZPP!)
* **NI** mogoča **prorogacija** = stranke se NE morejo dogovoriti za drugo sodišče
* **NI** mogoča **tiha privolitev** (enako v ZMZPP)

**Člen 22** BU I.

Izključno pristojna so naslednja sodišča, in to ne glede na stalno prebivališče:

1. v postopkih, predmet katerih so stvarne pravice na nepremičninah ali najem/zakup nepremičnin, sodišča držav članic, v katerih se nahaja nepremičnina.

Vendar pa so v postopkih, predmet katerih je najem/zakup nepremičnine za začasno zasebno uporabo za največ šest zaporednih mesecev, pristojna tudi sodišča držav članic, v katerih ima toženec stalno prebivališče, pod pogojem, da je najemnik/zakupnik fizična oseba in da imata najemodajalec /zakupodajalec in najemnik/zakupnik stalno prebivališče v isti državi članici;

2. v postopkih, predmet katerih je veljavnost ustanovitve, ničnost ali prenehanje gospodarskih družb ali drugih pravnih oseb ali združenj fizičnih ali pravnih oseb, ali veljavnost odločitev njihovih organov, sodišča držav članic, v katerih ima gospodarska družba, pravna oseba ali združenje svoje stalno prebivališče. Za ugotovitev tega stalnega prebivališča sodišče uporabi svoja pravila mednarodnega zasebnega prava;

3. v postopkih, predmet katerih je veljavnost vpisov v javne knjige, sodišča države članice, kjer se vodi javna knjiga;

4. v postopkih, ki so v zvezi z registracijo ali veljavnostjo patentov, znamk, modelov ali drugih podobnih pravic, ki jih je treba deponirati ali registrirati, sodišča države članice, v kateri je bila vložena prijava za deponiranje ali registracijo, v kateri se je deponiranje ali registracija izvedla ali se na podlagi pravnega akta Skupnosti ali mednarodne konvencije šteje za izvedeno. Brez poseganja v pristojnost Evropskega patentnega urada v skladu s Konvencijo o podeljevanju evropskih patentov, ki je bila podpisana v Münchnu, 5. oktobra 1973, imajo sodišča vsake države članice izključno pristojnost, ne glede na stalno prebivališče, v postopkih v zvezi z registracijo ali veljavnostjo katerega koli evropskega patenta, podeljenega za to državo;

5. v postopkih v zvezi z izvršitvijo sodnih odločb sodišča države članice, v kateri je bila sodna odločba izvršena ali naj bi bila izvršena.

5 izključnih pristojnosti (taskativno naštete) !

1. STVARNE PRAVICE na NEPREMIČNINAH in NAJEM NEPREMIČNIN

 dodatna izključna pristojnost – aletrnativna pristojnost (NI v ZMZPP!)

Pristojno je lahko tudi **sodišče, kjer ima toženec stalno prebivališče** + so kumulativno izpolnjeni 3 pogoji:

1. **začasna zasebna** uporaba za maksimalno **6 zaporednih mesecev**
2. najemnik je **fizična oseba**
3. najemnik in najemodajalec imata **stalno prebivališče v isti DČ**

**Člen 22(1)** BU I.

1. v postopkih, predmet katerih so stvarne pravice na nepremičninah ali najem/zakup nepremičnin, sodišča držav članic, v katerih se nahaja nepremičnina.

Vendar pa so v postopkih, predmet katerih je najem/zakup nepremičnine za začasno zasebno uporabo za največ šest zaporednih mesecev, pristojna tudi sodišča držav članic, v katerih ima toženec stalno prebivališče, pod pogojem, da je najemnik/zakupnik fizična oseba in da imata najemodajalec /zakupodajalec in najemnik/zakupnik stalno prebivališče v isti državi članici;

**Primer**

Dne 15. marca 2004 je g. Rottwinkel s stalnim prebivališčem v Nemčiji dal g. Roslerju, prav tako s stalnim prebivališčem v Nemčiji, v najem počitniško vilo, ki se nahaja v Firencah (Italija). Najemnina je bila dogovorjena in določena za štiri osebe.V skladu s pogodbo je bilo prepovedano, da bi v hiši prenočili tudi gostje najemnikov. Izdatki za vodo, plin, elektriko se računajo glede na količino porabe, plačati pa je treba tudi dodatne stroške čiščenja po koncu najema. Stranki sta se nadalje dogovorili, da se bo uporabilo italijansko pravo in da je München (Nemčija) kraj izpolnitve pogodbe.

G. Rottwinkel je prav tako preživel počitnice v tej isti počitniški hiši in v istem času kot najemnik. Tožil je g. Roslerja pred sodiščem v Münchnu zaradi škode, ki jo je povzročil v vili (poškodovan televizor, preproga…) in za plačilo neplačanih stroškov vode, plina in elektrike. Zatrjeval je, da g. Rosler ves čas trajanja počitnic prenočil več kot štiri osebe, zaradi česar so bili smetnjaki prepolni, kar je povzročalo neznosen smrad. Obenem je povzročal tudi veliko hrupa. Po besedah g. Rottwinkel je bil počitek njegove družine moten. Zato je zahteval tudi odškodnino za izgubo počitniškega ugodja, vse pa utemeljil na podlagi kršitve najema, ter obenem zahteval še povračilo potnih stroškov.

1. *Ali je v danem primeru utemeljena pristojnost nemškega sodišča?* DA. Nepremičnina leži v ITA, gre za razmerje z medn. elementom, ker leži hiša v drugi DČ. Upoštevamo 3 pogoje iz Člena 22 BU I., in sicer:
* če traja več kot 6 zaporednih mesecev, kriterij ni izpolnjen. Predvidevamo, da je kriterij izpolnjen.
* najemnik je fizična oseba. Kriterij je izpolnjen.
* v isti DČ imata stalno prebivališče (oba v NEM) Kriterij je izpolnjen.
1. *Ali pod izključno pristojnostjo sodijo tudi stroški za plin, vodo, elektriko, povračilo potnih stroškov ter izguba počitniškega ugodja?* Odvisno.

Plin, elektrika, voda, … DA, saj so v neposredni povezavi z nepremičnino.

Potni stroški, počitniško ugodje,… NE.

**Primer:** Oseba A s stalnim prebivališčem na Nizozemskem je od osebe B iz Slovenije za en mesec najela njeno hišo v Piranu, da bi tam preživela dopust. Najemna pogodba je med drugim določala, da mora najemnik hišo primerno vzdrževati in odpraviti vso škodo, ki jo povzroči. Po trenutku, ko je oseba A preživela dopust v tej najeti hiši, je oseba B tožila osebo A zaradi škode, ki jo je povzročila v hiši, med drugim, ker je poškodovala preprogo in pečico z varnostnim mehanizmom. *Ali se lahko uporabijo določbe o izključni pristojnosti v členu 22(1) BU?*

Gre za obligacijsko najemno pogodbo. Ne smemo razlagati v smislu nacionalnega prava, ampak po BU I. Sem sodijo vse pravice najemodajalca, tudi ŠKODA! Uporablja se v primerih, ki so mu podobni. Avtonomna razlaga – sodišče EU pove, kako se interpretira.

Izključna pristojnost o najemu nepremičnine, kjer nepremičnina leži: zadeva vse tisto, kar sodi v medsebojne pravice med strankama.

**Primer:** Oseba A s stalnim prebivališčem v Sloveniji je prodala osebi B s stalnim prebivališčem v Italiji hišo in del zemlje, ki se je nahajalo v Sloveniji. Isti dan je kupec plačal 10% dogovorjene cene, po dogovoru pa je bilo treba preostali del kupnine plačati najkasneje v štirih mesecih po sklenitvi pogodbe. Ker se to ni zgodilo, je prodajalec od kupca v skladu s pogodbo zahteval odškodnino.

*Ali zadeva sodi pod izključno pristojnost v členu 22(1) BU?* NE gre za stvarne pravice na nepremičnini, ampak za obligacijske.

Pristojnost se presoja po stalnem preivališču TOŽENCA:

* splošna pristojnost ali
* specialna pristojnost v zvezi s pogodbenimi razmerji

2. REGISTRIRANE PRAVICE INDUSTRIJSKE LASTNINE

V postopkih, ki so v zvezi z registracijo ali veljavnostjo patentov, znamk, modelov ali drugih podobnih pravic, ki jih je treba deponirati ali registrirati, sodišča DČ, v kateri je bila vložena prijava za deponiranje ali registracijo, v kateri se je deponiranje ali registracija izvedla ali se na podlagi pravnega akta Skupnosti ali mednarodne konvencije šteje za izvedeno.

* **Druge podobne pravice?** Vse, ki za svojo dejavnost potrebujejo registracijo.
* **Avtorske pravice**? **NE,** ni jih potrebno registrirati.
* **Neregistrirani modeli? NE,** ni potrebna registracija. Slovenija jih NE pozna.
* **Zakaj je določena izključna pristojnost za te primere?** Zaradi javnega vidika teh pravic. Te pravice podeli oblastni organ – država. Gre za poseganje v suverenost druge države.
* **Spor glede** **imetništva patenta**? Case: *Duijnstee v Goderbauer (288/82) =* **NE.** Gre za spor o imetništvu in ne sodi v izključno pristojnost.
* **Kaj pa spori glede** **kršitev PIL**? **NE.** Ne gre za spor o veljavnosti PIL. Tukaj bi lahko uporabili določbo kjer je škoda in posledica nastala – člen 5(3) BU I. - opremo se na splošno pristojnost in določbo člena 5(3) BU I.
* **Kaj pa pogodbeni spori, katerih predmet so PIL?** **NE.** Ne sodi pod izključno pristonost, ampak pod SPLOŠNO!

**Člen 22(1)** BU I.

4. v postopkih, ki so v zvezi z registracijo ali veljavnostjo patentov, znamk, modelov ali drugih podobnih pravic, ki jih je treba deponirati ali registrirati, sodišča države članice, v kateri je bila vložena prijava za deponiranje ali registracijo, v kateri se je deponiranje ali registracija izvedla ali se na podlagi pravnega akta Skupnosti ali mednarodne konvencije šteje za izvedeno. Brez poseganja v pristojnost Evropskega patentnega urada v skladu s Konvencijo o podeljevanju evropskih patentov, ki je bila podpisana v Münchnu, 5. oktobra 1973, imajo sodišča vsake države članice izključno pristojnost, ne glede na stalno prebivališče, v postopkih v zvezi z registracijo ali veljavnostjo katerega koli evropskega patenta, podeljenega za to državo;

4. Pristojnost na podlagi t i h e p r i v o l i t v e (*submissio*) - poleg pristojnosti, ki izhaja iz drugih določb BU I., je pristojno tudi sodišče DČ, pred katerim se toženec spusti v postopek.

To pravilo pa NE velja, če:

1. se je spustil v postopek, da bi **ugovarjal pristojnosti** ali
2. če **je izključno pristojno drugo sodišče**

**Člen 24** BU I.

Poleg pristojnosti, ki izhaja iz drugih določb te uredbe, je pristojno tudi sodišče države članice, pred katerim se toženec spusti v postopek. To pravilo pa ne velja, če se je spustil v postopek, da bi ugovarjal pristojnosti ali če je v skladu s členom 22 izključno pristojno drugo sodišče.

**Ali se lahko uporabi ta določba, če sta se stranki dogovorili za pristojnost drugega sodišča**? Case: *Elefanten Schuh v Jacqmain (150/80): Pristojno je lahko tudi drugo sodišče, čeprav je bilo prorogirano drugo sodišče, zaradi tihe prorogacije (prorogirano je bilo NEM sodišče, tožba je bila vložena pred BEL sodiščem in ker nista ugovarjali takoj, je bilo pristojno NEM sodišče). Ko sta stranki dali odgovor na tožbo, takrat bi morali ugovarjat pristojnost.* **DA.** Tiha privolitev je **nad prorogacijsko pristojnostjo**.

**Ali se lahko uporabi ta določba, če toženec ni zgolj ugovarjal pristojnost, ampak se je spustil tudi v odgovor na materialna vprašanja?** Sodišče je vseeno pristojno, ker mora toženec ugovrajati ob prvi priložnosti, ko je to možno (po pravilih nacionalnega prava). Te pa je pregovarjal šele kasneje, najprej se je spustil v odgovor na materialna vprašanja!

5. P r o r o g i r a n a pristojnost – če so stranke (od katerih ima vsaj 1 prebivališče v DČ EU) **dogovorile**, da mora biti za spore, ki so ali bodo nastali v zvezi z določenim pravnim razmerjem, **pristojno določeno sodišče**, je pristojno TO sodišče. Ta pristonost je »*izključna*«, če se stranke niso dogovorile drugače.

**P a z i :** to no isto kot člen 22 BU I. **NI razlog za nepriznavanje izvršitve tuje sodne odločbe**. To NI izključna pristojnost, čeprav v zakonu tako piše. To velja za vse vrste pristojnosti, ki so izključene pod to pristojnostjo (npr. alternativne).

Člen 23 BU I.

1. Če so se stranke, od katerih ima vsaj ena svoje stalno prebivališče v državi članici, dogovorile, da mora biti za spore, ki so ali ki bodo mogoče nastali v zvezi z določenim pravnim razmerjem, pristojno določeno sodišče ali sodišča določene države članice, je pristojno to sodišče oz. so pristojna sodišča te države članice. Ta pristojnost je izključna, razen če se stranke niso dogovorile drugače.

Dogovor o pristojnosti mora biti sklenjen:

(a) v pisni obliki ali potrjen v pisni obliki; ali

(b) v obliki, ki je v skladu s prakso, ki je ustaljena med strankama;ali

(c) v mednarodni trgovini v skladu z mednarodnimi trgovskimi običaji, ki so znani strankam ali bi jim morali biti znani in ki so splošno priznani v mednarodni trgovini in redno upoštevani s strani strank pogodb istega tipa v okviru zadevne panoge.

2. Vsaka komunikacija po elektronskih medijih, ki zagotavlja trajen zapis dogovora, je enakovredna pisni obliki.

3. Če tak dogovor sklenejo stranke, od katerih nobena nima stalnega prebivališča v državi članici, sodišča drugih držav članic niso pristojna za njihove spore, razen če izbrano sodišče ali sodišča niso odklonila pristojnosti.

4. Sodišče ali sodišča države članice, ki jim je bila podeljena pristojnost na podlagi akta o ustanovitvi *trusta*, imajo izključno pristojnost v vseh postopkih zoper ustanovitelja, upravitelja ali upravičenca,

če gre za razmerja med temi osebami ali njihove pravice ali obveznosti v okviru *trusta*.

5. Dogovori ali določbe iz akta o ustanovitvi *trusta*, ki podeljujejo pristojnost, nimajo pravne veljave, če so v nasprotju s členi 13, 17 ali 21 ali če izključujejo pristojnost sodišč, ki imajo v skladu s členom 22 izključno pristojnost.

* **Kakšen položaj ima v hierarhiji pravil o pristojnosti?** Pod tiho privolitvijo, deli si mesto z **mandatorno pristojnostijo**.
* **NIMA vpliva na pravila** **o izključni pristojnosti** in na **tiho privolitev** – Case: *Elefanten Schuh v Jacqmain (150/80)*
* **NI razlog za ZAVRNITEV priznanja** = tudi, če ugovarjaš, bo priznana. Če se krši prorogacija, sodišče v drugi DČ lahko razsodi v primeru (pri BU I.), pri 98(2). členu ZMZPP pa ni enako!
* **Ali je razlika z ureditvijo po ZMZPP?** **DA.** **Samo na ugovor stranke**.
* **Pogoji za veljavnost SPORAZUMA** (prorogatio fori):

FORMALNI VIDIK

* vsaj 1 stranka sporazuma mora imeti **domicil v Skupnosti**
* **dogovor** o pristojnosti mora biti sklenjen:
1. v pisni obliki (jasnost, natančnost doseženega soglasja)
2. ustaljena praksa (dokazati je treba zgodovino sklepanja poslov)
3. mednarondi trgovinski običaji (hitrost sklepanja pravnih poslov)

DEJANSKI VIDIK

* **stranke izberejo pristojnost sodišč 2 DČ**

Case: *Meeth v Glacetal Sarl (23/78): Sodišče EU se ni oziralo na jezikovno interpretacijo, stranki sta se dogovorili, da bo za spore glede A pristoino NEM sodišče, za spore z B pa NL sodišče. Sodišče EU je dopostilo sporazum.* V kolikor je le mogoče, **naj se upošteva avtonomija volje strank** (kljub jezikovni interpretaciji člena 23).

* **stranke geografsko NE določijo pristojnega sodišča?**

Npr: »Kjer ima prevoznik svoje mesto poslovanja«. **DA.** Tak **dogovor je dopusten**, če je iz objektivnih okoliščin mogoče z natančnostjo najti odgovor – uporabijo se kolizijska pravila (nacionalno pravo). Če dogovor ni dopusten, bo sodišče upoštevalo ostala pravila o pristojnosti po BU I.

6. M a n d a t o r n e pristojnosti (posebne) - pridejo v poštev samo v 3 primerih, in sicer za stranke, ki so »šibkejše«. PEU varuje šibkejše stranke. V ZMZPP jih NE poznamo!

* določene zaradi varstva **šibkejših strank:** zavarovalci, zavarovanci in upravičenci, potrošniki in delavci.
* **nad** to pristojnostjo je leizključna pristojnostin pristojnost na podlagi tihe privolitve
* neupoštevanje mandatornih pristojnosti pomeni **razlog za zavrnitev priznanja odločbe** (razen za delavce!)
* šibkejša stranka **ima izbiro**, močnejša lahko vloži tožbo zgolj **v DČ, kjer ima šibkejša stranka domicil**!
* **ODSTOP** od teh posebnih pristojnosti je mogoč le **ob izpolnjevanju posebnih pogojev**, hkrati pa morajo biti izpolnjeni tudi **formalni pogoji iz člena 23 BU I**. (*prorogatio fori*)
1. Pristojnost v ZAVAROVALNIH SPORIH (člen 8 – 14 BU I.)

= velja za zavarovalce, zavarovance in upravičence

**Sistem pristojnosti:**

ZAVAROVALEC - tožba zoper zavarovalnico se lahko vloži:

- v DČ, kjer ima zavarovalnica domicil ali

- v DČ, kjer ima tožnik domicil ali

- v primeru sozavarovalnice v DČ, kjer je začet postopek zoper vodilno zavarovalnico

- v primeru zavarovanja odgovornosti ali nepremičnin tudi pred sodiščem v kraju, kjer je prišlo do škodnega dogodka

ZAVAROVALNICA lahko tožbo zoper zavarovalca, zavarovanca ali upravičenca vloži samo **v DČ, kjer ima ta domicil!**

**Odstop** od te pristojnosti je možen **le z dogovorom** + **ob izpolnjevanju posebnih pogojev**:

- Če je sklenjen po trenutku nastanka spora ali

- Če šibkejši stranki omogoča sprožiti postopek proti zavarovalnici pred drugim sodiščem kot tistimi, ki so določeni s temi posebnimi pravili ali

- Če imata zavarovalec in zavarovalnica v času sklenitve pogodbe stalno ali običajno prebivališče v isti DČ in določita pristojnost te države ali

- Če zavarovalec nima domicila v DČ, razen če je zavarovanje obvezno ali se nanaša na nepremičnine v DČ ali

- Če se sporazum nanaša na zavarovalno pogodbo, ki krije enega ali več naslednjih zavarovalnih primerov, kot so: morska plovila, blago v tranzitu ali druge velike rizike.

1. Pristojnost v POTROŠNIŠKIH SPORIH (člen 15 – 17 BU I.)

= velja za potrošnike, na eni strani moramo imeti močnejšo stranko (trgovec), saj BU I. ščiti šibkejšo stranko.

**P a z i**: ureja jo RIM I., ampak določa, da mora biti ena stranka trgovec, sa lahko rečemo, da gre za **potrošniško pogodbo**.

2 pogoja, da gre za POTROŠNIŠKO POGODBO:

1. kupec je POTRŠNIK = osebna raba, izven poklicne ali pridobitne dejavnosti.

Case: *Bay WA v Gruber (C-464/01)*: *Gruber kmetovalec, ko se pogodba sklene za uporabo poklicne in pridobitne dejavnosti, se lahko pogodba smatra za potrošniško pogodbo.* Ko gre za mešano pogodbo, kjer ni mogoče ločiti, je potrebno pogledati element polsovanja – torej pomembne so okoliščine.

1. POTROŠNIŠKA POGODBA:
* pogodba **o prodaji** **blaga na obroke** ali
* pogodba **o posojilu z obročnim odplačevanjem** ali **oblika posojila za financiranje prodaje blaga** ali
* drugi primeri, če je bila pogodba sklenjena z osebo, ki opravlja **gospodarsko ali poklicno dejavnost** **v DČ, v kateri ima potrošnik domicil**, ali če **na kakršenkoli način usmerja to dejavnost v DČ** ali več držav, vključno s to DČ, pogodba pa spada v okvir te dejavnosti

Case: *Gabriel v Schlank&Schlick (C-96/00): Gabriel je prejel pismo družbe S&S, da je prejel nagrado v vrednosti 1000€, denar pa dobi, če iz njihovega kataloga naroči produkte v vrednosti 200€. Kupi in ne dobi nagrade, spregledal je drobni tisk in tožil S&S pred AUT sodiščem.AUT sodišče je vprašalo ali se sploh lahko uporabljajo pravila o mandatornih pristojnostih?* **DA.** Se uporabljajo, so specifična od splošnih pravil. Podjetje S&S je usmerjalo svoje dejavnost v dugo državo (katalogi, oglaševanje = poseg v državo!) Torej gre za potrošniško pogodbo – pristojno je AUT sodišče.

* Če gre **za DVE fizični osebi** – **NE!** Ni šibkejše stranke.

**Sistem pristojnosti:**

- POTROŠNIK lahko zoper dobavitelja vloži tožbo:

- v DČ, kjer ima potrošnik domicil ali

- v DČ, kjer ima dobavitelj domicil ali

- v DČ, kjer ima poslovno enoto, če spor izvira iz poslovanja te enote

- DOBAVITELJ lahko vloži tožbo le v DČ, kjer ima potrošnik domicil

**Odstop** od mandatornih pristojnosti je možen **s sporazumom**, vendar le v posebnih primerih:

- če je sklenjen **po nastanku spora** ali

- če omogoča potrošniku, da sproži postopek pred sodišči v DČ, ki niso navedena s temi posebnimi pravili ali

- če je sklenjen med potrošnikom in drugo pogodbeno stranko, ki imata **v času sklenitve pogodbe stalno ali običajno prebivališče v isti DČ**, in ki določa pristojnost sodišča te DČ, če to ni v nasprotju s pravom zadevne DČ

Ali se v sledečem primeru uporabi posebna pristojnost v potrošniških sporih?

1. Oseba A se odloči počitnice preživeti na Škotskem. Preko interneta rezervira letalsko karto za Edinburgh. NE , ker ima BU I. določeno, da se te pristojnosti uporabijo, če gre za t.i. prevozno pogodbo.
2. Oseba A se odloči preživeti počitnice na enem izmed grških otokov. Turistična agencija mu organizira let in namestitev v hotelu. DA – namestitev. Če je vključena namestitev, poleg prevoza – pravica o posebnih pristojnostih. Člen 15(3) BU I.
3. Pristonost v INDIVIDUALNIH DELOVNIH SPORIH (člen 18 – 21 BU I.)

= velja za delavce in spore iz individualnih pogodb o zaposlitvi

* zahtevki morajo izvirati iz **pogodbe o zaposlitvi**
* delodajalec lahko vloži tožbo napram delavcu le v DČ, kjer ima **delavec domicil**
* delavec ima več izbire = zoper delodajalca lahko vloži tožbo po členu 19 BU I.

## 4. HIERARHIJA PRAVIL o pristojnosti po BU I.

IZKLJUČNA PRISTOJNOST (Člen 22 BU I.)

Pristojnost na podlagi TIHE PRIVOLITVE (Člen 24 BU I.)

MANDATORNE (posebne) PRISTOJNOSTI

PROROGACIJSKA PRISTOJNOST (Člen 23 BU I.)

SPLOŠNA PRISTOJNOST (Člen 2 - 5 BU I.)

SPECIALNE PRISTOJNOSTI (Člen 5 BU I.)

**Zakaj je možna zamenjava MANDATORNIH pristojnosti in PROROGACIJSKE pristojnosti?** Ker je možen **odstop od mandatornih pristojnosti**, če so izpolnjeni določeni pogoji.

**Primer**

Nemški državljan G. Karl Heinz Henkel (trgovec) s stalnim prebivališčem v Nemčiji je sklepal pogodbe z avstrijskimi potrošniki pod splošnimi pogoji, ki so bili po mnenju Avstrijske zveze za potrošnike nepošteni. Iz tega razloga je ta vložila tožbo pred avstrijskim sodiščem, s katero je želela preprečiti, da bi g. Henkel uporabljal takšne nepoštene pogoje pri sklepanju pogodb z avstrijskimi strankami.

*1. Na podlagi katere določbe BU je utemeljena pristojnost avstrijskega sodišča?*

*2. Pri odgovoru na vprašanje se opredelite do vseh možnih vrst pristojnosti v BU in za vsako utemeljite, zakaj se oz. se ne uporabi!*

- izključna pristojnost (Člen 22 BU I.) = NE. (Napiši zakaj ne!) Izključna pristojnost se uporablja samo za primere, ki so taksativno našteti.

- mandatorna pristoinost (Člen 15 BU I.) = NE. Ne gre za potrošnika. Potrošniška zveza NI potrošnik, kot fizična oseba, ampak pravna oseba. Ne gre za potrošniško pogodbo (Napiši vse pogoje za potrošniško pogodbo!)

- splošna pristojnost (Člen 59 BU I.) = NE. Pristojno je NEM sodišče.

- specialne pristojnosti (Člen 5 BU I.) = DA / NE.

Člen 5(1) = NE. Ne gre za pogodbeno razmerje med Avstrijsko zvezo in g.Henklom.

Člen 5(3) = DA! Gre za zadevo v zvezi z delikti/kvazidelikti. Kraj škodnega dogodka bi lahko bil v Avstriji, kjer grozi škodni dogodek. Na podlagi tega pravila, se bo uporabilo se bo avstrijsko nacionalno pravo.

## 5. LITISPENDENCA in SORODNE PRAVDE

Obravnavanje problematike, ki se pojavi, ker **teče postopek v različnih DČ pred različnimi sodišči.** Slovensko sodišče ne bo pristojno, čeprav bo izključno pristojno kadar o isti zadevi teče pravda v drugi DČ in je tista DČ izključno pristojna (npr. najem nepremičnine).

**Namen** teh institutov:

* preprečitev vzporednih postopkov
* EU si želi, da se odpravijo konfliktne odločitve (želimo se izogniti zavrnitvi priznanja)
* ekonomičnost postopka
* pravila o litispendenci so široka

Temeljne **r a z l i k e** med litispendenco in sorodnimi pravdami:

LITISPENDENCA

SORODNE PRAVDE

* isti zahteve med istima strankama
* na zahtevo stranke
* sodišče po uradni dolžnosti prekine postopek, dokler se ne ugotovi pristojnost sodišča = ostala sodišča se potem izrečejo za nepristojna
* veže na začetek postopka/ začetek pravde
* samo, če obstaja vzajemnost
* uporabi se brezpogojno
* razlika od ZUP-a in ZMZPP
* urejena v BU I.
* so tesno povezane med seboj, da se zdi smiselno jih obravnavati skupaj
* zahtevajo izpolnitev določenih pogojev
* v ZMZPP jih NI
* na zahtevo stranke
* urejene v BU I.
* pod pogoji

#### L i t i s p e n d e n c a

= če pred sodišči različnih DČ teče postopek z istim zahtevkom med istima strankama.

**Člen 27** BU I.

1. Če pred sodišči različnih držav članic tečejo postopki z istim zahtevkom med istima strankama, vsa sodišča razen tistega, ki je prvo začelo postopek, po uradni dolžnosti prekinejo svoje postopke, vse dokler se ne ugotovi pristojnost sodišča, ki je prvo začelo postopek.

2. Ko se ugotovi pristojnost sodišča, ki je prvo začelo postopek, se vsa sodišča razen tistega, ki je prvo začelo postopek, izrečejo za nepristojna v korist tega sodišča.

* **Pojem istega zahtevka?**

Case: *Gubisch (144/86): spor v zvezi z napravo. Prodajalec toži na kupnino pred NEM sodiščem. Kupec toži v ITA na ugotovitev neveljavnosti pogodbe.* Sodišče EU: **Za rešitev spora je pomembno dejstvo, ki je enako v obeh vrstah spora.** Veljavnost pogodbe je jedro spora – gre za enake razloge za tožbo (*the same cause of action*).Ali je enako po ZMZPP? Niso podali mnenja. Po ZMZPP v tem primeru NE bi šlo za listispendenco (88.člen ZMZPP).

* **Pojem istih strank?**

Case: *Tatry (C-406/92):* iste stranke so lahko tudi tiste, ki **niso fizično enake, imajo pa identične interese**. Osebe niso identične, identični so le interesi. Npr: 1) imetnik tovora toži prodajalca A

 2) zavarovalnica imetnika tovora toži prodajalca A.

 Različni osebi tožita isto osebo pred istim sodiščem. Gre za identično zadevo.

* Primer, kjer **več oseb toži različne osebe**:

1. sodišče: A, B, C tožijo X

2. sodišče: X toži A, B

Drugo sodišče zavrne pristojnost, ker o zadevi že odloča prvo sodišče.

1. sodišče: A, B tožita X

2. sodišče: X toži A, B, C

Drugo sodišče zavrne pristojnost v tistih zadevah, kjer so že stranke v prvem primeru in ne zoper stranke , ki niso stranke v drugem primeru (C).

* **Kako v takem primeru ravnajo sodišča?**

Vsa sodišča (razen tistega, ki je prvo začelo postopek), **po uradni dolžnosti prekinejo svoje postopke**, vse dokler se ne ugotovi pristojnost sodišča, ki je prvo začelo postopek. Zakaj prekinejo postopek? Če ne bi bila ugotovljena pristojnost prvega sodišča, dokler se ne ugotovi pristojnost, toženec lahko ugovarja pristojnost prvega sodišča.

Ko se ugotovi pristojnost sodišča, ki je prvo začelo postopek, se vsa sodišča (razen tistega, ki je prvo začelo postopek), **izrečejo za nepristojna** v korist tega sodišča.

* **Ali se Člen 27 BU I. upošteva tudi, če je v drugi DČ utemeljena pristojnost na nacionalnih pravilih?**

**DA.** Mora se upoštevati in velja tudi obratno.

A toži B pred FR sodiščem – utemeljitev pristojnosti na podlagi FR zakona

B toži A pred RS sodiščem – utemeljitev po BU I.

FR sodišče je prvo začelo postopek. Slovenski sodnik mora upoštevati pravila o litispendenci (Člen 27 BU I.)

Postopek se začne v neki tretji državi (ni članica EU):

A toži B pred HR sodiščem

B toži A pred RS sodiščem

Ali mora sodnik upoštevati pravila po BU I. ali ZMZPP? BU I. te situacije NE ureja! Sodišče EU še ni dalo odgovora, kaj storiti v taki zadevi, saj ureja le razmerja med DČ EU. Slovenski sodnik NE bo uporabil Člen 27 BU I., ampak ZMZPP. Če pa bo verjetno, da se bo sodba izvršila v RS, se uporabljajo pravila o litispendenci po BU I.

#### S o r o d n e p r a v d e

= tiste, ki so tako **tesno povezane med seboj**, da se zdita njihova skupna obravnava in odločanje o njih smiselni, da bi se s tem izognili nevarnosti nezdružljivih sodnih odločb, ki bi izhajale iz ločenih postopkov.

**Člen 28** BU I.

1. Če tečejo sorodne pravde pred sodišči različnih držav članic, lahko vsa sodišča, razen tistega, ki je prvo začelo postopek, prekinejo postopek.

2. Če tečejo te pravde na prvi stopnji, se lahko vsa sodišča, razen tistega, ki je prvo začelo postopek, na zahtevo ene od strank izrečejo za nepristojna, če je sodišče, ki je prvo začelo postopek, pristojno za odločanje v zadevnih postopkih in če zakon dovoljuje združitev pravd.

3. Za namene tega člena se šteje, da so pravde sorodne, če so tako tesno povezane med seboj, da se zdita njihova skupna obravnava in odločanje o njih smiselni, da bi se s tem izognili nevarnosti nezdružljivih sodnih odločb, ki bi izhajale iz ločenih postopkov.

* **Uporaba sorodnih pravd?** Ko **pogoji za litispendenco NISO izpolnjeni** (če ne gre za iste stranke, iste zadeve)
* drugo sodišče lahko prekine postopek (na zahtevo stranke)
* na zahtevo 1 od strank se lahko druga sodišča **izrečejo za nepristojna**, če pravde tečejo na I. stopnji, pod naslednjimi **pogoji**:

- če je sodišče, ki je prvo začelo postopek, pristojno za odločanje **v zadevnih postopkih**

- če pred prvim sodiščem postopek **še vedno teče**

- zahtevki so **povezani** (r a z l i k a od litispendence)

- če nacionalni zakon **dovoljuje združitev pravd**

Če eden izmed pogojev NI izpolnjen, **NE gre za sorodno pravdo!**

## 6. ZAČASNE ODREDBE

**Člen 31** BU I.

Pri sodiščih države članice se lahko vloži zahteva za začasne ukrepe ali ukrepe zavarovanja, ki jih predvideva pravo te države članice, tudi v primeru, ko so po tej uredbi za odločanje o glavni stvari pristojna sodišča druge države članice.

**Dvotirnost:**

* **Utemeljitev pristojnosti na določbah** **domačega prava**: v poštev pridejo tudi prekomerne pristojnosti (*npr. po legi premoženja*) – pogoj: obstajati mora **realna zveza** *med ukrepom in državo, ki ga je izdala.*
* **Utemeljitve pristojnosti na podlagi določb BU** glede na odločanje o zahtevku – brez nadaljnjih pogojev pristojno tudi za vse ukrepe zavarovanja.
* **Katera sodišča so po BU I. mednarodno pristojna za izdajo začasnih odredb?** Čezmerne pristojnosti so pristojnosti, ki jih imajo DČ določene v svojih predpisih (npr. sodišče utemelji pristojnost, če ima tožnik stalno prebivališče v tej DČ). **BU I. NE dopušča uporabe čezmernih pristojnosti po nacionalnem pravu DČ**. Če pa se BU I. **NE uporabi**, pa se te čezmerne pristojnosti **LAHKO uporabijo**! Posamezna DČ lahko utemelji pristojnost za izdajo začasne odredbe na čezmerni pristojnosti, ob izpolnjenem pogoju (relana zveza med ukrepom in državo, ki ga je izdala)!

# IV. MEDNARODNA PRISTOJNOST po BU II. bis

## 1. Uporaba BU II. bis - Uredba Sveta ES št. 2201/2003 o pristojnosti in priznavanju ter izvrševanju sodnih odločb v zakonskih sporih in sporih v zvezi s starševsko odgovornostjo ter o razveljavitvi Uredbe (ES) št. 1347/2000

* nadomestila Uredbo 1347/2000 = širša uporaba
* **dvojni instrument:** ureja tako mednarodno pristojnost, kot tudi pravila priznanja in izvršitve tuje sodne odločbe
* **namen:** zapolnila je praznino, ki jo BU I. NI UREDILA, saj je družinske zadeve izključila iz dometa uporabe

## 2. KRITERIJI

1. MEDNARODNI ELEMENT
2. MATERIALNI
3. ČASOVNI
4. GEOGRAFSKI
5. DRUGI MEDNARODNI VIRI

 **P a z i:**  **PERSONALNEGA** kriterija NI!

1. **M e d n a r o d n i e l e m e n t**
2. **M a t e r i a l n i k r i t e r i j** (*ratione materiae* po BU II. bis – stvarna pristojnost)

Uporablja se za:

* **Zakonske spore** (razveza, prenehanje življenjske skupnosti, razveljavitev ZZ)
* **Starševska odgovornost**? Podelitev, izvrševanje, prenos, omejitev ali odvzem starševske obveznosti
* NE ureja preživnine in razdelitev premoženja med zakoncema
* **Ali se uporablja za registrirane istospolne partnerje?** **NE.** Istospolni partnerji ne!

**Člen 1** BU II.bis

1. Ta uredba se uporablja ne glede na vrsto sodišča v civilnih zadevah, ki se nanašajo na:

(a) razvezo, prenehanje življenjske skupnosti ali razveljavitev zakonske zveze;

(b) podelitev, izvrševanje, prenos, omejitev ali odvzem starševske odgovornosti.

2. Zadeve iz odstavka 1(b) lahko zlasti zadevajo:

(a) pravice do varstva in vzgoje otroka in pravice do stikov z otrokom;

(b) skrbništvo, rejništvo in podobne institute;

(c) določitev in naloge katere koli osebe ali telesa, ki so dolžni skrbeti za otrokovo osebnost ali premoženje, za zastopanje ali pomoč otroku;

(d) namestitev otroka v rejniško družino ali v oskrbo zavoda;

(e) ukrepe za zaščito otroka v zvezi z upravljanjem, ohranjanjem njegovega premoženja ali razpolaganjem z njim.

* **NE uporablja** se za: ugotavljanje ali izpodbijanje razmerja roditelj-otrok; odločbe o posvojitvi, ukrepih pred posvojitvijo ali razveljavitvi ali preklicu posvojitve; priimek in ime otroka; pravila o polnoletnosti; preživninske obveznosti; truste ali dedovanje; ukrepe, ki so posledica kaznivih dejanj, ki so jih storili otroci
1. **Č a s o v n i k r i t e r i j**

= uporablja se za postopke, ki so se pričeli **po 1.3.2005** (pred tem se uporabi Uredba 1347/2000 ali ZMZPP)

1. **G e o g r a f s k i k r i t e r i j**
2. **O b s t o j d r u g i h m e d n a r o d n i h v i r o v**
* BU II. bis ima PREDNOST pred *prejšnjimi* **mednarodnimi pogodbami**, sklenjenimi med DČ, ki sodijo v domet BU II.bis z določenimi izjemami
* BU II. bis ima PREDNOST pred *določenimi* **mednarodnimi konvencijami** (od Člena 59 BU II.bis dalje)

## 3. VRSTE pristojnosti po BU II. bis

1. **R a z v e z a z a k o n s k e z v e z e**
* **V katerih primerih bo sodišče RS uporabilo ZMZPP?** Če NE bo izpolnjen časovni kriterij, kadar nobeno sodišče DČ ne bi bilo pristojno odločati o tistih 7 kriterijev (Člen 3 – 5 BU II.bis)
* **Subsidirana pristojnost?** Uporaba BU II. bis **NI omejena na državljane EU**, ki bivajo v EU.
* **Prorogacija?** Stranke se v zakonskih sporih **NE morejo dogovoriti za prorogacijo** (določba je v Uredbi sami).

**Člen 1** BU II.bis

1. V zadevah glede razveze, prenehanja življenjske skupnosti ali razveljavitve zakonske zveze so pristojna sodišča države članice:

(a) na ozemlju katere:

— zakonca običajno prebivata ali

— sta zakonca nazadnje običajno prebivala, če eden od njiju še vedno tam prebiva, ali

— nasprotna stranka običajno prebiva ali

— v primeru skupne vloge, običajno prebiva eden od zakoncev ali

— vlagatelj običajno prebiva, če je prebival tam najmanj leto dni neposredno pred vložitvijo vloge, ali

— vlagatelj običajno prebiva, če je bival tam najmanj šest mesecev neposredno pred vložitvijo vloge in je bodisi državljan te države članice ali pa ima, v primeru Združenega kraljestva in Irske, tam svoj „*domicile*“;

(b) katere državljana sta oba zakonca ali, v primeru Združenega kraljestva in Irske, kjer imata oba zakonca svoj „*domicile*“.

2. Za namen te uredbe ima „*domicile*“ enak pomen kot v pravnih sistemih Združenega kraljestva in Irske.

1. **S t a r š e v s k a o d g o v o r n o s t**
* splošna pristojnost po običajnem prebivališču otroku = **državljanstvo NI pomembno**!
* **I z j e m e :** Člen 9 in 10 BU II.bis
* NE gre za **prorogacijo** pristojnosti (Člen 12 BU II.bis)
* subisdirana pristojnost = možnost, da sodišča uporabljajo nacionalna pravila. Slovensko sodišče bo pristojno le, kadar ne bo nobeno sodišče EU pristojno po kriterijih starševske odgovornosti

**Člen 8** BU II.bis

1. Sodišča države članice so pristojna v zadevah starševske odgovornosti v zvezi z otrokom, ki običajno prebiva v tisti državi članici v trenutku, ko je sodišče začelo postopek.

2. Odstavek 1 se uporablja ob upoštevanju členov 9, 10 in 12.

## 4. Prenos pristojnosti

**Člen 15** BU II.bis

1. Izjemoma lahko sodišča države članice, ki so po vsebini pristojna za zadevo, če menijo, da bi bilo sodišče druge države članice,s katero je otrok posebej povezan, primernejše za obravnavo zadeve ali njenega dela in če je to v korist otroka:

(a) prekinejo obravnavo zadeve ali njenega dela ter pozovejo stranke, naj začnejo postopek pri sodišču te druge države članice v skladu z odstavkom 4; ali

(b) zaprosijo sodišče druge države članice, naj prevzame pristojnost v skladu z odstavkom 5.

2. Odstavek 1 se uporabi:

(a) na pobudo stranke ali (b) po uradni dolžnosti ali (c) na podlagi zahteve sodišča druge države članice, s katero je otrok v skladu z odstavkom 3 posebej povezan. S prenosom po uradni dolžnosti ali na podlagi zahteve sodišča druge države članice se mora strinjati vsaj ena od strank.

3. Za otroka se šteje, da je posebej povezan z državo članico v smislu odstavka 1, če je:

(a) otrok v njej pridobil običajno prebivališče, po tem ko se je začel postopek pred sodiščem iz odstavka 1, ali

(b) v njej prejšnje običajno prebivališče otroka ali

(c) otrok njen državljan ali

(d) v njej običajno prebivališče nosilca starševske odgovornosti ali

(e) v njej otrokovo premoženje in se zadeva tiče ukrepov za zaščito otroka, ki se nanašajo na upravljanje, ohranjanje in razpolaganje s tem premoženjem.

4. Sodišče države članice, ki je po vsebini pristojno, določi rok, v katerem je treba pred sodišči druge države članice začeti postopek v skladu z odstavkom 1.

Če sodišča v tem roku ne začnejo postopka, nadaljuje z izvrševanjem pristojnosti v skladu s členom od 8 do 14 sodišče, ki je začelo postopek.

5. Sodišča te druge države članice lahko, kadar je to zaradi posebnih okoliščin v korist otroka, sprejmejo pristojnost v šestih tednih od začetka postopka pred njimi v skladu z odstavkom 1(a) ali 1(b). V tem primeru sodišče, pred katerim se je potopek najprej začel, odkloni pristojnost. V nasprotnem primeru sodišče, pred katerim se je potopek najprej začel, nadaljuje z izvrševanjem pristojnosti v skladu s členi od 8 do 14.

6. Sodišča za namene tega člena sodelujejo neposredno ali preko osrednjih organov, določenih v skladu s členom 53.

To je **POSEBNOST**. Gre za *Forum non conveniens*, ki ni tipičen za evropski sistem. BU I. ga zavrača, **BU II. bis pa ga IMA!** Samo izjemoma **JE možen prenos pristojnosti** **na sodišče druge DČ**. Prenos mora biti **v korist otroka**. Prenos se uredi ali po uradni dolžnosti, ali ga zahteva stranka ali na podlagi zahteve sodišča DČ, s katero je otrok posebno povezani.

Ali ima Slovensko sodišče splošno pristojnost (Člen 8)? DA **NE** Ali ima na podlagi 9, 10, 12 ali 13 ?

 DA **NE** Ali je pristojno sodišče druge DČ? (Člen 17)

 DA – po uradni dolžnosti se izreče za nepristojno

 **NE** – uporabi se nacionalna zakonodaja – ZMZPP, člen 14

# V. STRATEGIJA ZA PRAVDO

# (vprašanje jurisdikcije in *ltigation strategy*)

Pravdo lahko začnemo na različnih krajih, če je podana **IZBIRNA pristojnost**. Mednarodna pristojnost je *inter alia,* lahko ključ do (ne)uspeha v postopku:

1. FORUM SHOPPING
2. FORUM NON-CONVENIENS
3. TORPEDO ACTIONS
4. F O R U M S H O P P I N G
* = izbira med različnimi pristojnimi sodišči. Možnost izbire se opredeli tudi z besedami *forum shoppin.*  **Izbira TOŽNIK** (toženec izbire nima!)
* v določenih primerih zakonodajalec dopušča, da njegova sodišča sodijo četudi toženec NE prebiva v RS ali ni velike (ali vsaj ne pomembne) povezanosti s primerom - odmik od **splošne pristojnosti**.
* možno je pa, da je tožniku tudi **težje priti** (oz. mu je tam neprimerno tožiti) do pristojnih nekaterih sodišč (*access to court*)
	+ Ker so v nekaterih primerih pristojna tudi bolj primerna sodišča… lahko **tožnik izbira**?
	+ … zato nekaterim pristojnostim rečemo, da so **izbirne**
* zakaj razmišljati o *forum o shopping-u* in ali je potrebno forum shopping označiti kot nekaj negativnega?
1. pozitivni forum shopping = stranki sami določita sodišče, ki naj bo pristojno
2. negativni forum shopping = toženik preseneti toženca in ga toži tam, kjer je za tožnika ugodnejše
* **Ali lahko pride do *forum shopping*-a v materialnem pravu?** **DA.** Sodni sistem je naravnan tako, da NE bi smelo. V praksi pa prihaja do tega. Če sodišče tega ne reši, mora postaviti predhodno vprašanje - če pa ga ne postavi, lahko tožimo na odškodnino.
* **Ali lahko toženec zmanjša *forum shopping*?** **DA.** Samo **v pogodbenih sporih** – prorogacijski dogovor.
1. F O R U M N O N C O N V E N I E N S

= doktrina, ki vsebuje **diskrecijo** in pravičnost (*oportunitetno načelo*), ki se v pravu izvaja predvsem **proti tujim tožnikom**. V prvi vrsti se varuje ugled sodišča.

* Case: *UCC v. Bophal – »Hirošima kemijske industrije«*
* **Ali forum non conveniens omejuje *forum shopping*?** *forum non-conveniens* = powerfull anti-*forum-shopping tool*.

Gre za različne kriterije, ki so si po državah zelo različni. Tožnik mora biti pazljiv glede izbire sodišča, ker mora paziti na izvršitev sodne odločbe.

* **Imamo v ZMZPP tudi takšen institut varstva?** **DA.** To je **IZKLJUČENA PRISTOJNOST**. 50(2).člen ZMZPP.
* **V kakšnem razmerju je do pristojnosti po načelu *minimum contact point*?** To načelo omejuje forum non conveniens. Dovolj je minimalna pristojnost, da bo naše sodišče pristojno (po ameriški doktirni) – minimalni kontrakt.
* Forum non conveniens *je ZMZPP-ju lege artis* neznan. **Ali lahko pri tej pristojnosti pride do negativnega kompetenčnega konflikta?** *Forum non conveniens* **NE** bo dosegel negativnega kompetenčnega konflikta.Negativni kompetenčni konflikt pomeni, da bi se vsa sodišče izrekla za nepristojne.
* Kako bi komentirali potezo odv. Ed Fagan-a *(ambulace chaser*), ki je vložil *class-action* proti tožnikom iz Avstrije v primeru Kaprunske tragedije 11.11.2000?
1. T O R P E D O A C T I O N S

= torpedne tožbe. Vložimo tožbo na sodišču **z namenom, da ne bi bilo pristojno drugo sodišče** – »torpediramo pristojnost«. Povezana je s pojmom litispendence . Do pravnomočnosti ni možno vložiti tožbe o isti zadevi.

* **Zakaj bi kdo hitel na sodišče?** Kdo? **Tisti, ki nima prav**.
* Npr. mož preseli sedež v London in posluje *overseas (non-domiciled tax rule* mu prihrani veliko). Tja se preseli tudi žena. Prej sta živela v Sloveniji. V zakonu se zalomi, govorita o razvezi in ona o preživnini. Ona razmišlja o tožbi na razvezo v Londonu. On pa pohiti na sodišče v Slovenijo in toži na razvezo. Zakaj to naredi? Je slovensko sodišče pristojno?

V Angliji je sodišče zelo radodarno glede preživnin. Ne gre za ZMZPP – pogledamo v BU II.bis, po tej uredbi slovensko sodišče NI pristojno. Želel je torpedirat tožbo, da ne bi sodilo pristojno sodišče v Angliji. Pri nas so postopki počasnejši.

* Ali npr: podjetje, ki ne plačuje faktur toži prodajalca, da ni dolžno plačati nepristojnim sodišče. Spor sproži pred sodiščem, ki ni pristojno na podlagi sporazuma strank.

Case: *Erich Gasser GmbH (C-116/02)* = trajanje postopka ni razlog za zanikanje pritojnosti sodišča, ki je prvo začelo postopek.

* **Kaj se “torpedira”?** Tožba.
* **Kateri pravni institut igra odločilno vlogo?**
* **Ali je torpedna tožba vedno mogoča?** **NE.** V primeru **IZKLJUČNE pristojnosti** ni mogoča.
* **Kakšno vlogo imajo začasni ukrepi?** Večina pravnih redov **NE omejuje**, kdo je lahko vlagatelj začasne odredbe.
* Bi “*claim for negative declaratory relief*” potrebovala drugačno rešitev glede litispendence?
* **Bi to lahko bil “abuse of the proceeding”?** Zloraba postopka. Potrebno je dokazati namen, kar pa je težko.
* **Kako je v primeru arbitraže?** Pred arbitražo se lahko gre samo, če je sklenjen sporazum (ena stranka ne more). Tako da NI mogoče torpedirat s tožbo pred arbitražnim sodiščem.
* V torpedni tožbi imamo opravka z **negativnim dekleratornim učinkom**:
1. sodišče bo res ugotovilo neko dejstvo, vendar ne bo negativno, ampak bo samo ugotovilo kršitev
2. tožba se vloži pred sodiščem, kjer bo postopek zelo dolgo tekel in preprečujejo, da i lahko sodilo drugo pristojno sodišče

# VI. MERODAJNO PRAVO

1. POGODBENI STATUT
2. DELIKTNI STATUT
3. STVARNI STATUT

STATUT = izraz za kolizijske norme. Prepletanje statutov:

* Ko je relevantnih več statutov – v ZMZPP: *dedni, družinski, statut zastopanja, deliktni*.
* Upoštevati meje enega in drugega statuta

Npr. stvarni statut se lahko uporablja tudi vzporedno s pogodbenim statutom.

P O G O D B E N I S T A T U T

Pravni viri:

1. **DUNAJSKA konvencija** o mednarodni prodaji blaga (neposredni način urejanja razmerij)
2. **RIMSKA konvencija** o uporabi prava pri pogodbenih obligacisjkih razmerjih (ko se uporabi, se derogira ZMZPP)
3. **RIM I.** - Uredba ES št.593/2008 o pravu, ki se uporablja za pogodbena obligacisjka razmerja
4. **ZMZPP**
5. Drugi **nacionalni predpisi** (pomorski zakonik, ...)

# 1. DUNAJSKA KONVENCIJA o mednarodni prodaji blaga

= neposredni način reguliranja razmerij z mednarodnim elementom.

* **Kako določiti merodajno pravo za vprašanja, ki niso urejena z DK?** Kadar DK ne ureja, se posredno uporabi **RK, RIM I.** bodisi **ZMZPP**.
* Subjektivni kriterij opredelitve MPB (iz dveh različnih DČ)
* **Unifikacija materialnega prava** (vendar ne vseh vprašanj kupoprodajnega prava, poleg tega je iz njenega dometa izključena cela vrsta prodajnih pogodb). *Npr: prodaja blaga med potrošnikom in prodajalcem, pgd o prodaji ladij, letal, pgd o prodaji VP.*
* **Kdaj se uporabi Dunajska konvencija?** 2 kriterija:
1. primarni kriterij: **obe stranki imata sedež** oz. prebivališče v državah pogodbenicah
2. subsidiarni kriterij: pravila MZP napotujejo na uporabo **prava DČ** /pridržek (*člen 95 DK*)/ *Primer: Stranki imata sedež v Sloveniji in Albaniji (nečlanica). Spor razsoja sodišča v Avstriji. Avstrijska KN napoti na slovensko pravo – uporabi se DK!*
* **Stranki želita uporabo nacionalnega prava države in ne DK – kako to storiti?** **IZKLJUČITA uporabo DK!**

Možna izključitev DK v celoti ali delno / opting out ? DA.  *Npr. napišeta, da naj se uporabi OZ*.

# 2. RIMSKA KONVENCIJA

#### Uredba ES št. 593/2008 o pravu, ki se uporablja za pogodbena razmerja- **RIM I.**

**RK** RIMSKA KONVENCIJA o uporabi prava v pogodbenih obligacisjkih razmerjih (1980) = za pogodbe, klenjene po **1.5.2006**

**RIM I.** Uredba ES št. 593/2008 o pravu, ki se uporablja za pogodbena obligacijska razmerja (2008) = za pogodbe, sklenjene po **17.12.2009**

Uredba Rim I se uporablja za pogodbena obligacijska razmerja v civilnih in gospodarskih zadevah, v primerih, ko pride do kolizije med zakoni več držav. Temeljno načelo je, da naj si pogodbeni stranki sami izbereta pravo, ki se uporabi za pogodbo. Če stranki prava ne izbereta, splošno pravilo pove, katero pravo je treba uporabiti. Pri nekaterih pogodbah (npr. potrošniških, zavarovalnih) pa veljajo določene posebnosti. Pomembno je poudariti, da se uporabi vsako pravo, na katerega napoti uredba, ne glede na to, ali gre za pravo ene od držav članic.

Uredba je v celoti zavezujoča in se neposredno uporablja v vseh državah članicah, razen Danske. Uredba prevlada nad nacionalnimi predpisi, ki urejajo isto vsebino, v Sloveniji torej nad nekaterimi deli Zakona o mednarodnem zasebnem pravu in postopku (ZMZPP).

R i m s k a k o n v e n c i j a

* iz leta 1980, pričela veljati leta **1991**
* proces spremembe RK v Uredbo ES o uporabi prava za pogodbena obligacijska razmerja = uporaba vezana na **ČAS SKLENJENE POGODBE!** (ne kot pri BU; tožba vožena!!!) in uporabi se za pogodbena razmerja v situacijah, ki vključujejo izbiro med pravnimi redi različnih držav
* Slovenija: **od 1.5.2006.** Retroaktivni učinek? **Pred ZMZPP**!
* derogacija določb ZMZPP
* **Nevtralizacija *forum shoppinga*** = vezan na pristojnost! Vsa sodišča bodo morala uporabiti ista kolizijska pravila!
* **Predmet interpretacije SES** = SES ima pravico do razlage
* **Univerzalnost** = ne pozna teritorialne omejitve! Lahko se uporabi **pravo države, ki NI pogodbenica**!
* **Renvoi (zavračanje)?** **IZKLJUČENO**, sicer ne bi bile poenotene (tudi v ZMZPP pri pogodbenih razmerjih NI zavračanja).
* **Javni red?** **DA**.

**16. člen** RK

Uporaba pravnega pravila katere koli države po tej konvenciji se lahko zavrne le, če je taka uporaba očitno v nasprotju z javnim redom države sodišča, pred katerim poteka postopek.

* Prednost prava ES in mednarodnih konvencij
* Glavni cilj: **poenotenje kolizijskih pravil** za določena pravna področja, ki so pomemna pri reševanju pravnih razmerij med državami, DČ EU in v razmerju z drugimi državami.
* RK se **NE uporablja za** (*ratione materiae*):
1. za določanje pravne in poslovne sposobnosti
2. za razmerja dednega prava, zakonska, družinska razmerja
3. zavarovalne pogodbe
* **Odnos prisilna materialnopravna ureditev in ureditev mednarodne pristojnosti?** Prisilni predpisi so usmerjeni k ravnanju interesa stranke, ki ima sedež/prebivališče v državi, ki je predpis izdala. Če se stranki dogovorita nekaj, kar je v nasprotju s temi predpisi, bo tak dogovor upoštevan le, če se bo spor vodil pred mednarodnim predstojnim sodiščem, ki takšnih prisilnih norm ne bo zavezano upoštevati.
* **Katero pravo uporabiti?**

1. A v t o n o m i j a v o l j e = tudi za NEPREMIČNINE!!!

* + Izbira je lahko **izrecna** ali pa z zadostno gotovostjo **izhaja iz določil** pogodbe ali okoliščin primera
	+ **Katero pravo lahko izberejo?** **Samo pravo držav pogodbenic?** **NE!** Samo nacionalno pravo? **DA!** (ne transnacionalno)
	+ ***Splitting?*** Pomeni, da si lahko tudi **za določeno pogodbo izbereta določeno pravo** (za eno razmerje več pravnih sistemov).
	+ Vsi **elementi** pogodbe se v trenutku izbire prava nahajajo **v eni državi** = LAHKO, vendar se ne morejo izogniti kogentnim normam, kjer se nahajajo vsi elementi take pogodbe - MATERIALNO NAVEZOVANJE.

**3. člen** RIM I.

1. Pogodbo ureja pravo, ki ga izbereta pogodbeni stranki. Izbira mora biti izrecno izražena ali mora jasno izhajati iz pogodbenih določil ali okoliščin primera. Pogodbeni stranki se lahko dogovorita, da se izbrano pravo uporablja za pogodbo v celoti ali le za njen del.

2. Pogodbeni stranki se lahko kadar koli dogovorita, da se za pogodbo uporablja drugo pravo, kot se je prej uporabljalo na podlagi prejšnje izbire v skladu s tem členom ali na podlagi drugih določb te uredbe. Če se pogodbeni stranki po sklenitvi pogodbe dogovorita za spremembo prava, ki naj se uporablja za pogodbo, to ne posega v formalno veljavnost pogodbe v smislu člena 11 ali v pravice tretjih oseb.

3. Kadar so vsi elementi, pomembni za zadevo, v trenutku izbire prava v državi, katere prava pogodbeni stranki nista izbrali, izbira pogodbenih strank ne posega v uporabo določb prava te države, od katerih ni dovoljeno odstopanje z dogovorom.

4. Kadar so vsi elementi, pomembni za zadevo, v trenutku izbire prava v eni ali več državah članicah, izbira prava tretje države s strani pogodbenih strank ne posega v uporabo določb prava Skupnosti, od katerih ni dovoljeno odstopanje z dogovorom, po potrebi kakor so te določbe prava Skupnosti izvedene v državi članici sodišča, pred katerim poteka postopek.

5. Obstoj in veljavnost dogovora pogodbenih strank o izbiri prava se presoja v skladu z določbami členov 10, 11 in 13.

2. S t r a n k i NE i z b e r e t a p r a v a

**4. člen** RIM I.

1. Če pogodbeni stranki nista izbrali prava v skladu s členom 3, se pravo, ki se uporablja za pogodbo, določi brez poseganja v člene 5 do 8, kakor sledi:

(a) za prodajno pogodbo o prodaji blaga se uporablja pravo države, v kateri ima običajno prebivališče prodajalec;

(b) za pogodbo o opravljanju storitev se uporablja pravo države, v kateri ima običajno prebivališče izvajalec storitev;

(c) za pogodbo, katere predmet je stvarna pravica nanepremičnini ali najemna pravica na nepremičnini, se uporablja pravo države, v kateri se nahaja nepremičnina;

(d) ne glede na točko (c) se za najemno pogodbo za nepremičnino, sklenjeno za začasno zasebno uporabo za

največ šest zaporednih mesecev, uporablja pravo države, v kateri ima običajno prebivališče najemodajalec, pod pogojem, da je najemojemalec fizična oseba in da ima običajno prebivališče v isti državi;

(e) za franšizno pogodbo se uporablja pravo države, v kateri ima običajno prebivališče franšizojemalec;

(f) za pogodbo o distribuciji se uporablja pravo države, v kateri ima običajno prebivališče distributer;

(g) za prodajno pogodbo o prodaji blaga na dražbi se uporablja pravo države, v kateri poteka dražba, če je tak kraj mogoče določiti;

(h) za pogodbo, sklenjeno v okviru večstranskega sistema, ki združuje ali omogoča združevanje več nakupnih in prodajnih interesov tretjih oseb v zvezi s finančnimi instrumenti, kot so opredeljeni s točko 17 člena 4(1) Direktive 2004/39/ES, v skladu s pravili, ki niso diskrecijska in ki jih ureja eno samo pravo, se uporablja to pravo.

2. Če pogodba ni zajeta v odstavku 1 ali če bi lahko elemente pogodbe uvrstili v več kot eno točko od (a) do (h) iz odstavka 1, se za pogodbo uporablja pravo države, v kateri ima običajno prebivališče pogodbena stranka, ki je dolžna opraviti za posamezno pogodbo značilno izpolnitev.

3. Kadar je iz vseh okoliščin primera razvidno, da je pogodba očitno v tesnejši zvezi z drugo državo kot z državo iz odstavka 1 ali 2, se uporablja pravo te druge države.

4. Če prava, ki se uporablja, ni mogoče določiti v skladu z odstavkoma 1 ali 2, se za pogodbo uporablja pravo države,s katero je ta pogodba najtesneje povezana.

* **Pogodbe s šibkejšimi strankami** (3):
1. Prevozne pogodbe (Člen 5 RIM I.)
2. Potrošniške pogodbe (Člen 6 RIM I.)
* za pogodbe, katerih predmet je **prodaja blaga ali storitev** za namene izven poklicne ali trgovske dejavnosti in za pogodbe o financiranju takega posla
* druga stranka pogodbe mora biti oseba, ki opravlja poklicno ali trgovsko dejavnost – samo **izjemoma** za pogodbe med posamezniki. I z j e m e: kadar daje vtis, da se profesionalno ukvarja.
* varstvo potrošnika predvsem napram neprimerni uporabi avtonomije volje - prisilni predpisi države njegovega običajnega bivališča
* v odsotnosti avtonomije volje se uporabi pravo države njegovega OBIČAJNEGA BIVALIŠČA – ni domneva!
* Pogodbeni stranki lahko izbereta pravo, vendar taka izbira potrošnika NE sme prikrajšati za zaščito, ki jo omogočijo prisilni predpisi države njenega običajnega prebivališča – kogentnim normam se ne moreta izogniti!
1. Zavarovalne pogodbe (Člen 7 RIM I.)
2. Individualne pogodbe o zaposlitvi (Člen 8 RIM I.)
* **Oblika?**
* pravo, ki se uporabi za pogodbo
* pravo, kjer je bila pogodba sklenjena = za osebe, ki se nahajajo na območju iste države
* pravo ene od držav = za osebe, ki se nahajajo na območju različnih držav
* za zastopnika se upošteva pravo države, kjer se nahaja zastopnik
* enostranski pravni posli = pravo, ki se uporabi za pogodbo ali pravo držav, kjer se je pravni posel opravil
* **Specialna pravila** za:

Potrošniške pogodbe – pravo države potrošnika

Pravice na nepremičnini in pravica do uporabe nepremičnine – pravo države, kjer nepremičnina leži

# 3. ZMZPP

* uporabi se le za **obligacijska vprašanja** (razlaga, izpolnitev, načini prenehanja…), NE npr. za poslovno sposobnost strank – prepletanje statutov
* **Navezne okoliščine** = pri pogodbenih obveznostih nastopa kot primarna okoliščina avtonomija volje strank. Le če stranki avtonomije nista izkoristili, velja pravo, ki ga določa zakon.
1. Primarna navezna okoliščina = **avtonimija strank** (pri avtonomiji NI ZAVRAČANJA!!!)
2. Subsidiarna navezna okoliščina = **pravo najtesnejše vezi** (koneksnost)
* **Renvoi (zavračanje)? IZKLJUČENO**!

**6. člen** ZMZPP

(1) Če bi bilo treba po tem zakonu uporabiti pravo tuje države, se upoštevajo njegova pravila, ki določajo, katero pravo se uporabi.
(2) Če pravila tuje države, ki določajo, katero pravo je treba uporabiti, zavračajo na pravo Republike Slovenije, se uporabi pravo Republike Slovenije, ne da bi se pri tem upoštevala njena pravila o napotilu, katero pravo se uporabi.
(3) Določbe prvega in drugega odstavka tega člena se ne uporabljajo, kadar imata stranki pravico izbrati pravo.

* **Oblika pravnega posla?** Če ni drugače določeno, sta pravni posel in pravno dejanje glede oblike veljavna, če sta veljavna ali po pravu kraja (kjer je bil pravni posel sklenjen) ali po pravu, ki velja za vsebino pravnega posla (= alternativna izbira)

Načelo *in favorem contractus* – pravni posel naj se ohrani v veljavi.

**7. člen** ZMZPP

Če z zakonom ni določeno drugače, sta pravni posel in pravno dejanje glede oblike veljavna, če sta veljavna bodisi po pravu kraja, kjer je bil pravni posel sklenjen oziroma pravno dejanje opravljeno, bodisi po pravu, ki velja za vsebino pravnega posla oziroma pravnega dejanja.

* **Specialna oblika?** Obličnost oporoke, oblika sklenitve ZZ, posvojitve,
* **Oblika za pravne posle z nepremičninami?** Za pogodbe, ki se nanašajo na **nepremičnine**, je treba vedno uporabiti pravo države, na katere ozemlju je nepremičnina (23. člen ZMZPP).
1. A v t o n o m i j a v o l j e

= subjektivna navezna okoliščina. Z izbiro prava za celotno razmerje se uresničuje **načelo *varstva intergitete institucij***. Avtonomija je **izrecno** **izključena**, če to zahtevajo posebni interesi – varovanej določenih subjektov (potrošniki, delavci) ali posameznih stvari (nepremičnine).

**19(1). člen** ZMZPP

(1) Za pogodbo se uporabi pravo, ki sta si ga izbrali pogodbeni stranki, če ta zakon ali mednarodna pogodba ne določa drugače.

= pogodbeno razmerje mora imeti mednarodni element, če ga NI, se presoja po domačem pravu in avtonomija volje strank se lahko upošteva samo v okviru kogentnih norm *lex fori*.

**19(2). člen** ZMZPP

 (2) Volja strank o izbranem pravu je lahko izrecno izražena ali pa mora nedvomno izhajati iz pogodbenih določil ali drugih okoliščin.

= stranki lahko izbereta pravo, ki ureja samo EN DEL pogodbe. Za **isto pogodbo** se lahko uporabi **več različnih pravnih redov**.

**19(3). člen** ZMZPP

 (3) Veljavnost pogodbe o izbiri prava se presoja po izbranem pravu.

= *lex causae*.

* **Stranke same izberejo pravo** – če tega NE storijo, se uporabijo zakonske določbe.
* **Ponekod se avtonomija pojavi tudi v deliktnem statutu**? v **ZMZPP NE**, **v RIM II. DA**!
* **Ali je potrebna koneksnost (najtesnejša zveza) z izbranim pravom?** **NE, po ZMZPP**. Po RIM II (Člen 3) pa je pomembna **realna volja** pogodbenih strank. Če iz okoliščin primera ni z gotovostjo razvidno, da je bilo pravo izbrano, je treba uporabiti objektivno navezovanje (Člen 4) = načelo koneksnosti.
* **Omejitve** pri avtonomiji volje strank:

1. Za pogodbe, ki se nanašajo na nepremičnine (23. člen ZMZPP) – to **NI STVARNI STATUT**! Ne morejo stranke same izbrati prava **- po ZMZPP NE**, po **RIM DA**!

2. Potrošniške pogodbe in pogodbe o zaposlitvi

3. Javni red

* **Cepitev pogodbenega razmerja?** **NI** obravnavano v ZMZPP.
	+ stranke izberejo *različna prava* (sklenitev, izpolnitev, razlaga pogodbe)
	+ Razlogi proti: pogodba je ekonomska in pravna celota
	+ teži se k uporabi enega prava za celotno pogodbeno razmerje
	+ cepitev se v **Rimski konvenciji** **LAHKO uporabi** (Člen 3 RK)
* **Dve vrsti navezovanj:**

1. Kolizijsko navezovanje na merodajno pravo - nadomesti tudi **kogentne določbe** (z mednarodnimi elementi)

2. Materialno navezovanje na merodajno pravo (stranke v pogodbo vnesejo dispozitivne norme določenega pravnega reda) - **samo dispozitivne** lahko nadomestijo!

* **Kaj lahko stranke izberejo?** Po ZMZPP stranki izbereta »pravo«, ki pomeni **NACIONALNO pravo**.
* **Ali se lahko izbere le nacionalno pravo ali tudi transnacionalno pravo?** **Samo NACIONALNO pravo**. Transnacionalno pravo so pravila, sprejeta s strani mednarodnih organizacij in niso dela kakršnegakoli pravnega sistema, npr. *UNIDROIT*.
* **Kdaj je treba pravo izbrati?** Čas, ki je odločujoč za izbiro prava, **v ZMZPP NI določen**. Pravo se lahko izbere vse do trenutka, ko je treba razmerje presojati - dokler sodišče ne odloči o **MATERIALNEM PRAVU**.
* **Če stranki prava ne izbereta?** Potem pa po **NAVEZNIH OKOLIŠČINAH**!
1. S u b s i d i a r n e n a v e z n e o k o l i š č i n e

= pravo **najtesnejše vezi** (načelo koneksnosti). Velja domneva karakteristične izpolnitve – stranka, ki je zavezana opraviti izpolnitev.

**20. člen** ZMZPP

Če stranki nista izbrali prava, ki naj se uporabi, se uporabi pravo, s katerim je razmerje najtesneje povezano. Če posebne okoliščine primera ne napotujejo na drugo pravo, se šteje, da je najtesnejša zveza podana s pravom države, v kateri ima stranka, ki je zavezana opraviti za posamezno pogodbo značilno izpolnitev, stalno prebivališče oziroma sedež.

**I z j e m e :** posebne navezne okoliščine

1. Pogodbe, ki se nanašajo na nepremičnine = izključno se uporabi **pravo države, kjer nepremičnina leži**.

**23. člen** ZMZPP

Za pogodbe, ki se nanašajo na nepremičnine, je treba vedno uporabiti pravo države, na katere ozemlju je nepremičnina.

RIM – glede stvarnih pravic na nepremičninah lahko stranke izberejo pravo. Drugače je urejeno vprašanje oblike pogodbe, ki se nanšajo na nepremičnine). Člen 9 RIM.

1. Uveljavitev načela varstva šibkejšega = potrošniki, delavci (svoje **stalno prebivališče**! – 22, 23. člen ZMZPP/ Člen 6 RIM
2. Enostranski pravni posel = uporabi se **pravo države dolžnikovega stalnega prebivališča ali sedeža**

**28. člen** ZMZPP

Za enostranski pravni posel se uporabi pravo države dolžnikovega stalnega prebivališča oziroma sedeža.

**Primer**

Oseba A iz Madžarske in oseba B iz Slovenije skleneta najemno pogodbo, s katero A za 1 mesec najame hišo na otoku Visu.

1. Se lahko stranki dogovorita, da se uporabi kitajsko pravo? DA.

2. Katero pravo se uporabi, če stranki ne izbereta prava?

3. Bi bil vaš odgovor drugačen, če obe stranki te najemne pogodbe živita v Sloveniji!?

 Tesnejša vez z nekim drugim poslom (SLO). TESNEJŠA VEZ LAHKO IZPODBIJE POSEBNE DOLOČBE!!! 🡪 člen 23. ZMZPP

**Primer**

Kupec s sedežem v državi X in prodajalec s sedežem v Sloveniji sta septembra 2006 sklenila pogodbo o prodaji štirih ladij. Prodajalec ne dobavi. Kupec 15. aprila 2007 vloži tožbo pred slovenskim sodiščem.

1. Je slovensko sodišče pristojno? DA. Vski kriteriji so izpolnjeni. Uporabi se BU I.

2. Katero pravo se uporabi? RIMSKA KONVENCIJA. Časovni kriterij: DA, materialni kriterij: karakt. izpolnitev SLO prodajalec.

D E L I T K T N I S T A T U T

= norma v kolizijskem pravu, ki določa katero pravo se mora uporabiti v primeru neposlovnih obveznosti.

Pravni viri:

1. **RIM II.** - Uredba ES št.864/2007 o pravu za nepogodbene obveznosti
2. **ZMZPP**
3. **Konvencija o zakonu, ki velja za prometne nesreče** (1971)
4. **Konvencija o zakonu, ki se uporablja v primerih odgovornosti proizvajalcev za njihove proizvode**

#### 1. Uredba ES št. 864/2007 o pravu, ki se uporablja za nepogodbene obveznosti - **RIM II.**

= uporabi se za **nepogodbene obveznosti** (NE za davčne, carinske ali upravne zadeve ter ne za odgovornost države glede dejanj in opostitev pri izvajanju državne oblasti *»acta iure impreii«*). Uporabi se, če je **škodni dogodek storjen** **po 11.1.2009**

* **Nepogodbene obveznosti** (3):
1. NEUPRAVIČENA OBOGATITEV

**Člen 10** RIM II.

1. Če se nepogodbena obveznost, nastala zaradi neupravičene obogatitve, vključno s prejemom neupravičenega plačila, nanaša na razmerje med strankama, denimo na pogodbo ali škodno dejanje, ki je v tesni zvezi s to neupravičeno obogatitvijo, zanjo velja pravo, ki velja za to razmerje.

2. Kadar se pravo, ki se uporablja, ne more določiti na podlagi odstavka 1, stranki pa sta imeli v času, ko se je zgodil dogodek, zaradi katerega je nastala neupravičena obogatitev, običajno prebivališče v isti državi, se uporablja pravo te države.

3. Kadar se pravo, ki se uporablja, ne more določiti na podlagiodstavkov 1 ali 2, se uporablja pravo države, v kateri je neupravičena obogatitev nastala.

4. Kadar je iz vseh okoliščin primera razvidno, da je nepogodbena obveznost, nastala zaradi neupravičene obogatitve, očitno v tesnejši zvezi z drugo državo kot z državo iz odstavkov 1, 2 in 3, se uporablja pravo te druge države.

1. *NEGOTIORUM GESTIO* - poslovodstvo brez naročila
2. CULPA IN CONTRAHENDO

**Člen 12** RIM II.

1. Pravo, ki se uporablja za nepogodbene obveznosti, nastale zaradi dejanj pred sklenitvijo pogodbe, ne glede na to, ali je bila pogodba dejansko sklenjena, je pravo, ki se uporablja za pogodbo ali bi se uporabljalo za to pogodbo, če bi bila sklenjena.

2. Kjer se pravo, ki se uporablja, ne more določiti na podlagi odstavka 1, je pravo, ki se uporablja:

(a) pravo države, v kateri je škoda nastala, ne glede na državo, v kateri se je zgodil dogodek, ki je povzročil nastalo škodo, in ne glede na državo ali države, v katerih so nastale posredne posledice; ali

(b) kadar imata stranki v času, ko je nastal dogodek, ki je povzročil škodo, običajno prebivališče v isti državi, pravo te države; ali

(c) kadar je iz vseh okoliščin primera razvidno, da je nepogodbena obveznost, ki je nastala z dejanji pred sklenitvijo pogodbe, očitno v tesnejši zvezi z drugo državo kot z državo iz odstavkov (a) in (b), pravo te druge države.

* **Navezna okoliščina?** Kraj škodnega dogodka (*lex loci delicti commissi) –* splošno pravilo.

**Člen 23** RIM II.

1. Za namene te uredbe velja za običajno prebivališče družb in drugih pravnih oseb kraj njihove glavne uprave. Kadar dogodek, ki povzroči škodo, ali škoda nastane med poslovanjem podružnice, agencije ali katere koli druge poslovne enote, kraj, kjer je ta podružnica, agencija ali druga poslovna enota,

predstavlja običajno prebivališče.

2. Za namene te uredbe velja za običajno prebivališče fizične osebe, ki deluje v okviru svoje poslovne dejavnosti, glavni kraj poslovanja.

* **Druge?** Avtonomija volje (ne pri ZMZPP), najtesnejša vez, akcesorne navezne okoliščine.

**Člen 14** RIM II.

1. Stranki se lahko dogovorita, da se za nepogodbene obveznosti uporablja pravo po njuni izbiri, in sicer:

(a) s sporazumom, sklenjenim po dogodku, ki je povzročil nastalo škodo; ali

(b) kadar obe stranki opravljata gospodarsko dejavnost, tudi s sporazumom, o katerem sta se stranki svobodno dogovorili pred dogodkom, ki je povzročil nastalo škodo. Izbiro je treba izraziti ali pokazati z razumno gotovostjo glede na okoliščine primera. Izbira ne vpliva na pravice tretjih oseb.

2. Kadar so vsi dejavniki, pomembni za situacijo v času dogodka, ki je povzročil nastalo škodo, prisotni v državi, katere prava stranki nista izbrali, izbira strank ne vpliva na uporabo določb prava te druge države, od katerih ni dovoljeno odstopiti s sporazumom.

3. Kadar so vsi dejavniki, pomembni za situacijo v času dogodka, ki je povzročil nastalo škodo, prisotni v eni ali več državah članicah, izbira strank glede prava, ki se uporablja, in ki ni pravo države članice, ne sme ovirati uporabe določb prava Skupnosti, in kadar je to primerno, njihovega izvajanja s strani pristojnega

sodišča države članice, od katerih ni dovoljeno odstopiti s sporazumom.

* **Renvoi (zavračanje)?** **IZKLJUČENO**.

**Člen 24** RIM II.

Uporaba prava katere koli države, določenega s to uredbo, pomeni uporabo veljavnih pravnih predpisov te države razen predpisov mednarodnega zasebnega prava.

# 2. ZMZPP

**30. člen** ZMZPP

 (1) Za nepogodbeno odškodninsko odgovornost se uporabi pravo kraja, kjer je bilo dejanje storjeno. Če je za oškodovanca ugodnejše, se namesto tega uporabi pravo kraja, kjer je nastopila posledica, vendar le, če je povzročitelj kraj posledice mogel in moral predvideti.

(2) Če pravo, določeno po prvem odstavku tega člena nima z razmerjem tesnejše zveze, pač pa je podana očitna zveza z nekim drugim pravom, se uporabi to pravo.

* **Predhodna vprašanja v deliktnem statutu?** V postopku je treba dati odgovore, preden se sploh lahko o sporu vsebinsko odloči. **Pravna praznina** - 3.člen ZMZPP.
* **Kvalifikacija v deliktnem statutu?** teorije kvalifikacij = po pravilih o kvalifikacijah v več stopnjah pridemo do uporabe ***lex fori*** in nato še ***lex causae***.
* **Deliktna sposobnost?** 2 vidika presoje: deliktni ali osebni statut (po domačem pravu osebe)
* **Renvoi (zavračanje)?** **IZKLJUČENO.** ZMZPP določa, da se v vsakem primeru upošteva zavračanje, razen če pride do začaranega kroga. Renvoi se NE upošteva, če sta stranki imeli pravico izbrati pravo. (6.člen ZMZPP)!
* **Čas?** Odločilni trenutek je tisti, **ko je dejanje bilo storjeno** ali **trenutek nastanka škode** (navezna okoliščina kraja, kjer je nastopila škodna posledica).
* **Navezne okoliščine**:
1. Lex l o c i d e l i c t i c o m m i s s i = pravo kraja, kjer je bilo dejanje storjeno – **primarna navezna okoliščina**
* *Problem:* vprašanje opredelitve kraja, kjer se je dejanje zgodilo (prevozna sredstva, letalo, ...)
* Tudi **za stvari v prevozu** oz. škode, ki nastanejo zaradi prevoza. Onesnaževanje rek (posledica lahko nastopi kasneje) – oškodovanci imajo pravico izbrati **pravo kateregakoli kraja**, kjer je nastopila pravna posledica.
* **Ali pripravljalna dejanja vplivajo na navezne okoliščine?** **NE.**
* Ločitev med:

OPUSTITVENO DEJANJE

= ne moremo govoriti o kraju, kjer je nekdo nekaj storil – šteje se kraj, kjer bi dejanje moralo biti storjeno, pa NI bilo!

 OBJEKTIVNA ODGOVORNOST za NEVARNE STVARI

= uporabimo lahko ne glede na odgovornost, ki ji je podvržena odškodninska odgovornost

1. Lex l o c i d a m n i

= pravo kraja, **kjer je nastopila posledica**, vendar le, če je storilec (povzročitelj) kraj posledice moral ali mogel predvidevati – **sekunadarna navezna okoliščina** (NI alternativna!)

1. Avtonomija volje

= je NI v ZMZPP!

1. Izbira najugodnejšega prava

= namenjena je izključno pravni varnosti oškodovanca, ki si lahko izbere sebi ustreznejšo pravo. Gre za »simpatija z žrtvijo je večja« - teorija žrtve. Gre za ugodnost sodišča, uporabiti njegovo pravo (sodba mora vedno vsebovati obrazložitev). Če obrazložitve NI, sodbe ni mogoče preizkusiti in zato je podana protipravnost (339.člen ZPP).

1. Lex c o n n e x i t a t i s

= navezovanje na pravo, ki **ima z razmerjem najtesnejšo vez**. Gre za objektivno navezno okoliščino, s katero se »omili« uporaba *lex loci delicti commisssi* – povezanost mora biti **očitna**!

# 3. KONVENCIJA, ki ureja PROMETNE NESREČE

* Sprejeta 4.5. 1971 v Haagu
* za določene zadeve **se NE uporablja** kot npr. za odgovornost proizvajalcev, prodajalcev ter tistih, ki popravljajo vozila, za odgovornost lastnika ceste, za regresne tožbe med odgovornimi osebami…
* **NI vzajemnosti** – z ratifikacijo postala del našega prava
* **Javni red** = sme se zavrniti le, če očitno nasprotuje javnemu redu.
* **I z j e m a :** ne glede na pravo, ki se uporabi, je treba pri določanju odgovornosti upoštevati prometna in varnostna pravila, ki veljajo na kraju in ob času nesreče
* **Katero pravo se uporabi?**
* kombinacija *lex loci delicti commissi (kraj škodnega dogodka)* in države registracije vozila
* uporabi se **pravo države, kjer se je zgodila nesreča**, kolikor okoliščine primera ne kažejo na uporabo prava države registracije (izpolnjevanje posebnih pogojev)
* za vozila, ki niso registrirana ali so registrirana v več državah – pravo države, kjer vozila praviloma vozijo.

**Primer**

Tožeča stranka (hrvaška državljanka) s stalnim prebivališčem v Sloveniji je bila hudo telesno poškodovana v prometni nesreči, ki se je marca 2000 pripetila na Hrvaškem. Bila je sopotnica v avtomobilu, ki ga je opravljal njen mož, odgovoren za prometno nesrečo; ta je iz neznanega vzroka zapeljal v betonsko ograjo. Za vozilo s slovensko registracijo je bilo sklenjeno obvezno avtomobilsko zavarovanje odgovornosti pri toženi stranki – zavarovalnici s sedežem v Sloveniji.

Tožeča stranka je novembra 2000 vložila tožbo pred slovenskim sodiščem in iz zgornjega škodnega dogodka zahtevala plačilo premoženjske in nepremoženjske škode.

*1. Ali gre v danem primeru za razmerje z mednarodnim elementom?* DA. Različne osebe.

*2. Ali je v danem primeru podana pristojnost slovenskega sodišča in na podlagi katerega pravnega akta? Tožnik v tožbi navaja pristojnost slovenskega sodišča na podlagi določbe 48 ZPP.*

*3. Kateri pravni predpis se bo v danem primeru uporabil za določitev prava, ki se bo uporabilo za rešitev spora?*

S T V A R N I S T A T U T

= lahko se uporablja vporedno s pogodenim statutom, če:

1. je predmet pogodbe nepremičnina, se uporabi **pravo države, kjer nepremičnina leži**. Druge možnosti ni!
2. je predmet pogodbe premičnina, lahko *stranke izberejo pravo*, vendar to pravo ne bo nujno urejalo lastninskega razmerja – za ta namen se uporabi **pravo kraja, kjer se stvar nahaja** (*lex situs*).
* **Splošno pravilo**:

**18. člen** ZMZPP

(1) Za lastninskopravna razmerja in druge pravice na stvareh se uporabi pravo kraja, kjer je stvar.
(2) Za razmerja iz prvega odstavka tega člena glede stvari, ki so v prevozu, se uporabi pravo namembnega kraja.
(3) Za razmerja iz prvega odstavka člena glede prevoznih sredstev se uporabi pravo države, katere državno pripadnost imajo ta sredstva, če s predpisi Republike Slovenije ni določeno drugače.

Za lastninskopravna razmerja in druge pravice na stvareh se uporabi **pravo kraja, kjer je stvar** (*lex rei sitae*)

= **NI avtonomije volje!** Za stvarni statut se ne more uporabiti navezna okoliščina avtonomije volje strank. Stvarno pravo je togo.

Za razmerja glede stvari, ki so v prevozu, se uporabi **pravo namembnega kraja**.

= **premičnine** – stvar menja svoj položaj in se tako težko podreja večim pravnim redom. Ko so stvari v prevozu, se uporabi pravo namembnega kraja. Ko pa stvar prispe na kraj, se presoja po novem *lex rei sitae*.

*Problem:* če se med transportom stvari izvrši kakšna stvarna pravica (ali se uporabi *lex rei sitae* ali pravo namembnega kraja)? Odvisno od okoliščin.

Conflict mobile!

Za razmerja glede prevoznih sredstev se uporabi pravo države, katere državno pripadnost imajo ta sredstva, če s predpisi RS ni določeno drugače.

= šteje se, da ima prevozno sredstvo državno pripadnost tiste države, **kjer je vpisano v register** in katere oznako nosi.

* 3 pravni naslovi, na podlagi katerih lahko pridobimo stvarnopravno razmerje: **pravni posel**, **sodna odločba**, **dedovanje**.

**23. člen** ZMZPP

Za pogodbe, ki se nanašajo na nepremičnine, je treba vedno uporabiti pravo države, na katere ozemlju je nepremičnina.

**Primer**

Slovenski uvoznik kupuje blago na Madžarskem. Dogovorjeno je, da se blago izroči v MS. Zanima nas predvsem prehod lastnine na blagu. To vprašanje je izjemno pomembno, ker blago ne prispe v MS. Blago namreč izgine med potjo, in sicer na Madžarskem. Kdo nosi škodo? Lastnik blaga – kdo je bil lastnik v trenutku, ko je blago izginilo? Predpostavimo, da po madžarskem pravu lastnina preide na kupca z naložitvijo blaga (Madžarska) – škoda za našega uvoznika. Po naših pravilih pa z izročitvijo stvari – Madžar je lastnik. Vprašanje se obravnava pred našim sodiščem. Uporabimo ZMZPP – odgovor je preprost.

Izročitev v MS. Lastnik še prodajalec. 18. Člen ZMZPP. Pravo namembnega kraja.

# VII. PRIZNANJE in IZVRŠITEV

Pravni viri:

1. Uredba ES št. 44/2001o pristojnojnosti v civilnih in gospodarskih zadevah – **BU I.**
2. Uredba ES št. 2201/2003 o pristojnosti v zakonskih sporih in v sporih v zvezi s starševsko odgovornostjo - BU II.bis
3. Uredba ES št. 805/2004 o uvedbi evropskega naloga za izvršbo nespornih zahtevkov (izvršilni naslov) - EIN
4. Uredba ES št. 1393/2007 o vročanju
5. Uredba ES št. 1206/2001 o sodelovanju pri pridobivanju dokazov
6. ZMZPP (94. – 117. člen ZMZPP)
* najprej uporabimo rešitve v **mednarodnih pogodbah**, nato šele **notranje predpise** (ZMZPP, ZPP)
* gre za razmerje dveh držav: države **izdaje odločbe** in države **priznanja odločbe**. Ena država ne more sprejeti pravila, ki bi veljala za ves svet. Odločbe učinkujejo le na območju tiste države, katere sodišče je to odločbo izdalo.
* **Zakaj sta priznanje in izvršitev pomembna?** Razlogi:
* ekonomičnost postopka (izogibanje dvojinim portopkom)
* razvoj mednarodnega prava (mednarodne trgovine in prost »promet« sodnih odločb)
* načela vljudnosti in dobre volje ter pravne varnosti (*ne bis in idem*)
* preprečitev nasprotujočih si odločitev (ideja enotnega trga EU)
* **Kaj se prizna in izvrši?**
* sodna odločba (ugotovitvena, oblikovalna, dajatvena)
* sodna poravnava
* javne listine (notarski zapisi, preživninski dogovor pred CSD – le do ZZZDR-C)

**NE** priznajo *se acta iure imperii* – niti upravne niti kazenske odločbe (razen glede adhezijskega postopka).

* **Pogoji za priznanje?** 2 sistema:
1. sistem omejenega priznanja = **velja za naš ZMZPP**. Naše sodišče preveri, če je v nasprotju z našim javnim redom (vsebinsko). Preizkusi le, če so bile izpolnjene najpomembnejše predpostavke (ki so taksativno naštete v zakonu).
2. sistem meritornega preizkusa = preverja se, če je dejansko stanje pravilno ugotovljeno (materialno pravo)

Država IZVORA

izdaja **izvršilnega naslova**

**potrdilo o pravnomočnosti / izvršljivosti**

Država IZVRŠBE

**priznanje** oz. razglasitev izvršljivosti

**dejanska izvršba** (pri dajatevenih sodbah)

## SISTEMI PRIZNANJA tujih sodnih odločb

#### sistem OMEJENE KONTROLE (Controle limite) = najbolj razširjen, pozna ga RS! Omejitev je omejena na f o r m a l n a (procesna) vprašanja. Države priznajo sodno odločbo, vendar NE avtomatično, pod določenimi predpostavkami. Sodišče pregleda te rešitve in ali prizna ali zavrne sodno odločbo. Ne more pa spremeniti zahtevka.

1. sistem NEOMEJENE KONTROLE = razširitev kontrole. Nanša se ne le na f o r m a l n e predpostavke, ampak tudi na **u g o t o v i t e v dejanskega stanja** in **pravilno u p o r a b o materialnega prava**. Dejanskega stanja ne spreminja. Vsebinska predpostavka je javni red!
2. sistem REVIZIJE = sodišče, ki odloča o priznanju tuje sodne odločbe, se postavi **v vlogo sodišča II. stopnje**. Sodišče lahko tako odločbo tudi spremeni. *Primer:* *zahtevek je plačilo 20.000 € - ne, plačati mora, vendar le 15.000 €.*
3. sistem PRIMA FACIE EVIDENS = v državi priznanja se vodi **n o v postopek**, pri čemer se odločba, ki je že izdana, upošteva kot d o k a z na prvi pogled.
4. sistem NEPRIZNAVANJA = ni ugoden. Države temeljijo na stališču, da NE bodo priznavale tujih sodnih odločb. Nekatere države imajo določbe, da sodno odločbo sicer priznajo, vendar jih ne izvršujejo.

## Kakšen UČINEK ima tuja sodna odločba v DRŽAVI PRIZNANJA?

1. **sistem ENAKEGA UČINKA** = odločba, ki je bila izdana v tuji državi, ima takšen učinek v državi priznanja, kot ga ima taka odločba v tej državi – domače odločbe.

**94. člen** ZMZPP

(1) Tuja sodna odločba je izenačena z odločbo sodišča Republike Sloveniji in ima v Republiki Sloveniji enak pravni učinek kot domača sodna odločba le, če jo prizna sodišče Republike Slovenije.
(2) Za tujo sodno odločbo se po prvem odstavku tega člena šteje tudi poravnava, sklenjena pred sodiščem (sodna poravnava).

(3) Za tujo sodno odločbo se šteje tudi odločba drugega organa, ki je v državi, v kateri je izdana, izenačena s sodno odločbo oziroma sodno poravnavo, če ureja razmerja iz 1. člena tega zakona.

1. **sistem RAZŠIRITVE UČINKA** = odločba ima v državi priznanja enak učinek kot ga ima v državi izvora (idaje odločbe). Velja po BU I. – ko naše sodiščeodloča po BU I., bo imelaa tuja sodna odločba razširjen učinek. Kadar pa bo odločala o priznanju po ZMZPP, pa bo imela tuja sodna odločba enak učinek kot domača.
2. **sistem KUMULACIJE** = v državi priznanja se upoštevajo samo tisti učinki, ki jih pozna tako država izdaje odločbe in država priznanja.

# 1. PRAVILA po ZMZPP

* **Tuja sodna odločba?** Pomembno je, da gre za civilnopravno razmerje z mednarodnim elementom. Naš zakon izenačuje sodno odločbo **s sodno poravnavo**. Tako se lahko priznajo tudi druge odločbe, ki jih ne izda sodišče, vendar pod pogojem, da so odločbe drugih organov (v državi, ki jih izdaja), izenačene s sodno odločbo.
* **Kdaj je sodna odločba tuja – če je idana na tujem ozemlju (teritorialni kriterij) ali, če jo izda tuj organ (personalni kriterij)?** Lahko oboje. Kaj je bolj pomembno? **Personalni kriterij** – organ, ki izda odločbo.
* **2 vrsti odločb:**

DAJATVENE

UGOTOVITVENE, OBLIKOVALNE

= se **samo priznajo** in NI potrebna izvršljivost, saj učinkujejo s pravnomočnostjo

= se **tudi izvršijo**!

Odločba mora biti izdana v določeni vrsti zadeve.

* Tuje sodne odločbe se v državi priznanja **NE priznavajo avtomatično**, vendar je treba ugotoviti, ali so izpolnjene določene predpostavke. Te se lahko ugotovijo v 2 postopkih:
* delibacijski postopek (preizkuševalni)
* incidenter postopek (kot predhodno vprašanje)
* Tuja sodna odločba je **izenačena** z odločbo sodišča RS, če:

**94. člen** ZMZPP

(1) Tuja sodna odločba je izenačena z odločbo sodišča Republike Sloveniji in ima v Republiki Sloveniji enak pravni učinek kot domača sodna odločba le, če jo prizna sodišče Republike Slovenije.
(2) Za tujo sodno odločbo se po prvem odstavku tega člena šteje tudi poravnava, sklenjena pred sodiščem (sodna poravnava).

(3) Za tujo sodno odločbo se šteje tudi odločba drugega organa, ki je v državi, v kateri je izdana, izenačena s sodno odločbo oziroma sodno poravnavo, če ureja razmerja iz 1. člena tega zakona.

* O (ne)utemeljenosti tožbenega zahtevka odloča sodišče **meritorno s sodbo** (izrek).
* **Arbitraža?** Zakon o arbitraži derogira odločbe v ZMZPP glede tujih arbitražnih odločb.
* **Sodna poravnava?** Tuja sodna poravnava mora predstavljati izvršilni naslov v državi, v kateri je bila sklenjena.
* **P R E D P O S T A V K E za priznanje in izvršitev:**

POZITIVNA (1)

NEGATIVNE (6)

= **mora obstajati**, da se tuja sodna odločba prizna

1. POTRDILO O PRAVNOMOČNOSTI in IZVRŠLJIVOSTI = vložnik mora zahtevku za priznanje tuje sodne odločbe predložiti tujo sodno odločbo + potrdilo organa o pravnomočnosti (+ overjen prevod).

(95. člen ZMZPP)

= **NE smejo biti podane**! Če so, pride do zavrnitve! Uveljavljajo se:

* na ugovor strank (*prorogatio fori*, prekomerne pristojnosti,...)
* po uradni dolžnosti (izključna pristojnost)
1. MEDNARODNA PRISTOJNOST SODIŠČA v DRŽAVI IZVORA, ki velja zgolj za:
* izključno pristojnost slovenskega sodišča (ne bomo priznali, **I z j e m a** )

**97. člen** ZMZPP

(1) Tuja sodna odločba se ne prizna, če je za zadevo, za katero gre, izključno pristojno sodišče ali drug organ Republike Slovenije.

(2) Če zahteva priznanje tuje sodne odločbe, ki je bila izdana v sporu iz zakonske zveze, toženec, ali če to zahteva tožnik in toženec ne nasprotuje, izključna pristojnost sodišča Republike Slovenije ni ovira za njeno priznanje.

* čezmerno pristojnost (državljanstvo toženca)

**98. člen** ZMZPP

(1) Sodišče na ugovor osebe, zoper katero je bila izdana, zavrne priznanje tuje sodne odločbe, če je pristojnost tujega sodišča temeljila izključno na eni od naslednjih okoliščin:
    1) državljanstvu tožnika;
    2) premoženju toženca v državi izdaje odločbe;
    3) osebni vročitvi tožbe oziroma drugega akta, s katerim se je začel postopek, tožencu.

(2) Sodišče na ugovor osebe, zoper katero je bila izdana, zavrne priznanje tuje sodne odločbe tudi v primeru, če sodišče, ki je odločbo izdalo, ni upoštevalo sporazuma o pristojnosti sodišč Republike Slovenije.

* *prorogatio fori* slovenskega sodišča (če bi toženec ugovarjal. Če ne bi ugovarjal, pa se šteje za tiho privolitev).
1. NEMOŽNOST SODELOVANJA STRANKE V POSTOPKU

= kršitev načela *audiatur et altera pars*. Stranka NI mogla sodelovati v postopku, če ji bilo vabilo, tožba, sklep **niso bili osebno vročeni** oz. vročitev ni bila preizkušena, razen če se je na kakršenkoli način spustila v obravnavanje glavne stvari. Vročitev se nanaša na začetek postopka, sodelovanje pa na celoten postopek.

**96. člen** ZMZPP

(1) Sodišče Republike Slovenije zavrne priznanje tuje sodne odločbe, če na ugovor osebe, zoper katero je bila izdana, ugotovi, da ta zaradi nepravilnosti v postopku ni mogla sodelovati v postopku.

(2) Zlasti se šteje, da oseba, zoper katero je bila izdana tuja sodna odločba, ni mogla sodelovati v postopku, če ji vabilo, tožba ali sklep, na podlagi katerega se je začel postopek, niso bili osebno vročeni oziroma osebna vročitev ni bila niti poskušena, razen če se je na kakršenkoli način spustila v obravnavanje glavne stvari v postopku na prvi stopnji.

1. OBSTOJ DRUGE PRAVNOMOČNE ODLOČBE in LITISPENDENCA

= tuja sodna odločba se **NE prizna**, če je sodišče ali drug organ RS v isti zadevi izdal pravnomočno sodno odločbo ali če je bila v RS priznana kakšna druga sodna odločba, ki je bila izdana v isti zadevi.

L i t i s p e n d e n c a (visečnost pravde) = med idtima strankama se o item zahtevku ne more začeti nova pravda.

**96. člen** ZMZPP

(1) Tuja sodna odločba se ne prizna, če je sodišče ali drug organ Republike Slovenije v isti zadevi izdal pravnomočno odločbo ali če je bila v Republiki Sloveniji priznana kakšna druga tuja sodna odločba, ki je bila izdana v isti zadevi.

(2) Sodišče počaka s priznanjem tuje sodne odločbe, če pred sodiščem Republike Slovenije teče prej začeta pravda v isti pravni zadevi in med istima strankama, dokler ni ta pravda pravnomočno končana.

1. JAVNI RED

= tuja sodna odločba se **NE prizna**, če bi bil učinek njenega priznanja **v nasprotju z javnim redom RS**. Nikjer ni natančno določeno, kaj javni red je.

**Kateri trenutek je relevanten za presojo javnega reda? Trenutek priznanja in izvršitve**, saj se vedno spreminja.

**100. člen** ZMZPP

Tuja sodna odločba se ne prizna, če bi bil učinek njenega priznanja v nasprotju z javnim redom Republike Slovenije.

1. VZAJEMNOST

= tuja sodna odločba se **NE prizna**, če **NI vzajemnosti**. Obstoj vzajemnosti se domneva do dokaza o nasprotnem.

**I z j e m e :** ko vzajemnost ni potrebna:

* odločbe, izdane v zakonskem sporu
* v sporu zaradi ugotovitve/izpodbijanja očetovstva ali materinstva
* ko priznanje in izvršitev zahteva slovenski državljan
* ko tuja odločba zadeva osebno stanje državljana države izvora odločbe (NE upošteva seizključna pristojnost in javni red!)

**101. člen** ZMZPP

(1) Tuja sodna odločba se ne prizna, če ni vzajemnosti.

 (2) Neobstoj vzajemnosti ni ovira za priznanje tuje sodne odločbe, izdane v zakonskem sporu in v sporu zaradi ugotovitve in izpodbijanja očetovstva ali materinstva, in ne takrat, ko priznanje ali izvršitev tuje sodne odločbe zahteva slovenski državljan.

(3) Obstoj vzajemnosti se glede priznanja tuje sodne odločbe domneva do dokaza o nasprotnem; če pa nastane dvom o vzajemnosti, da pojasnilo ministrstvo, pristojno za pravosodje.

1. POSEBNA DOLOČILA o priznanju, ki se nanašajo na OSEBNO STANJE (status)

## POSTOPEK

= zakon NE pove katera pravila je treba uporabiti, kadar kakšno vprašanje v njem ni rešeno. 2 postopka:

A/ **DELIBACIJSKI POSTOPEK** = posebna vrsta nepravdnega postopka. V 3 fazah:

1. enostranski postopek
* vložitev predloga na okrožno sodišče (odloča **sodnik posameznik**)
* priloži se izvod sodne odločbe + potrdilo o pravnomočnosti in/ali izvršljivosti + prevod
* idaja sklepa o razglasitvi izvršljivosti / priznanju po vsebinskem preverjanju
* dolžnik v postopku ne sodeluje
* vročitev sklepa strankam
1. ugovorni postopek
* ugovor na okrožno sodišče (sodi **senat 3 sodnikov**)
* uvelajvitev razlogov za nepriznavanje: *audiatur et altera pars* (na ugovor), čezmerna pristojnost (na ugovor), javni red (po uradni dolžnosti), nezdružljivost s prejšnjo sodno odločbo iz države izvršitve (po uradni dolžnosti), neizpolnitev formalnih predpostavk, vzajemnost, ugovor že plačane terjatve
1. pritožbeni postopek
* pritožba na Vrhovno sodišče RS **v 15 dneh** (suspenzivni učinek)
* revizija NI dovoljena (ZMZPP tega izrecno ne določa)
* do **izdaje sklepa** o priznanju postopek ni kontradiktoren!

**Prekinitve postopka** po ZMZPP **praktično NI** (99(2).člen ZMZPP)!

B/ **INCIDENETER POSTOPEK** = predhodno vprašanje. O tem sodišče NE ida posebne odločbe, zato se o priznanju tuje sodne odločbe ne govori v izreku, ampak v obrazložitvi.

R a z l i k a

INCIDENTER postopek

DELIBACIJSKI postopek

= velja za **vse postopke**

= velja le za **tisti postopek**

NI samostojnega pravnega sredstva proti sklepu o priznanju.

**Zakaj sklepa o zavrnitvi priznanja tuje sodne odločbe (po ZMZPP) oz. zavrnitvi razglasitve (po BU I.) NI potrebno vročiti nasprotnemu udeležencu oz. dolžniku?** Sklepa o priznanju razveze ZZ se **NE vroči**.

# PRAVILA po BU I.

* **če odločbo izda DČ** (z izjemo Danske), se izda po BU I. ali po nacionalnem pravu.
* uporabi se tudi za odločbe, izdane napram osebam, ki imajo domicil v EU (odločba mora biti izdana, ko je veljala BU I. in postopek se je moral začeti, ko je začela veljati).
* **Uporaba:**
1. **M a t e r i a l n i k r i t e r i j:** gre za civilne in gospodarske pogodbe
2. **Č a s o v n i k r i t e r i j:** 66(1). člen BU I.
3. **G e o g r a f s k i k r i t e r i j:** forum v DČ EU
4. Prisotnost **mednarodnega elementa** se NE ZAHTEVA!
5. **Pravnomočnost sodbe** se NE ZAHTEVA!
* BU I. ima 2 postopka, ki sta povezana:
* priznanje **je avtomatično** (brez kakršnegakoli postopka)
* razglasitev izvršljivosti **NI avtomatična**! Ni možna *incidenter* razglasitev izvršljivosti.
1. enostranski postopek
* predlog na okrožno sodišče (po bivališču dolžnika ali po kraju izvršitve)
* dolžnik ne sodeluje
* zahteva katerokoli od zainteresiranih strank (izvod sodne odločbe + potrdilo)
* vročitev sklepa strankam

1. ugovorni postopek
* obe stranki lahko vložita ugovor zoper razglasitev izvršljivosti (1 mesec po vročitvi /2 meseca, če živi dolžnik v tujini) in se obravnava v kontradiktornem postopku
* razlogi za **nepriznanje**:

MATERIALNI (4):

1. nemožnost sodelovanja v postopku
2. očitno nasprotje z javnim redom
3. nezdružljivost s sodbo med istimi strankami v državi priznanja
4. nezdružljivost s predhodno odločbo v drugi DČ EU

 JURISDIKCIJSKI (3):

1. izključna pristojnost
2. kršitev pristojnosti v zavarovalnih in potrošniških sporih
3. neizpolnitev formalnih predpostavk
4. pritožbeni postopek? **DA**.
* **Posebnost:** javne listine in sodne poravnave

= velja poseben system priznavanja, pri katerem se lahko upošteva samo javni red (sodišče zavrne razglasitev izvršljivosti le, če bi bila izvršitev javne listine v očitnem nasprotju z javnim redom v zaprošeni DČ).

Za **notarske listine** se uporabi 7.člen ZN.

# 3. EVROPSKI IZVRŠILNI NASLOV

Kaj razumeti pod pojmom evropski izvršilni nalog in v katerih primerih je dopustna njegova uporaba?

Pravni vir: Uredba ES št.805/2004 o evropskem izvršilnem naslovu – izvršba brez priznavanja.

* uporaba: **od 21.1.2005**
* uporablja se za vse odločbe v zvezi s civilnimi in gospodarskimi zadevami - za sodbe, sodne poravnave in javne listine (samo za **nesporne denarne zahtevke**!)
* sodišče, ki je odločbo izdalo, izda tudi evropski izvršilni naslov
* **Kdaj se zahtevek šteje za nespornega?**
1. če se je dolžnik z njim izrecno strinjal
2. če mu ni ugovarjal
3. če se ni pojavil pred sodiščem izdaje odločbe, čeprav je v začetku ugovarjal
4. če se jez njim izrecno strinjal v javni listini

Člen 3

1. Ta uredba se uporablja za sodbe, sodne poravnave in javne listine o nespornih zahtevkih.

Zahtevek se šteje za nespornega, če:

(a) se je dolžnik izrecno strinjal z njim s pripoznanjem ali s poravnavo, ki jo je potrdilo sodišče ali je bila sklenjena pred sodiščem med postopkom; ali

(b) mu dolžnik med sodnim postopkom ni nikoli ugovarjal skladno z ustreznimi postopkovnimi pravili na podlagi zakonodaje države članice izvora; ali

(c) dolžnik ni bil navzoč ali zastopan na obravnavi sodišča glede navedenega zahtevka po tem, ko je na začetku ugovarjal zahtevku med sodnim postopkom, če tako ravnanje pomeni tiho pripoznanje zahtevka ali dejstev, ki jih je navedel upnik v skladu z zakonodajo države članice izvora; ali

(d) se je dolžnik izrecno strinjal z njim v javni listini.

2. Ta uredba se uporablja tudi za odločbe, izdane o pravnih sredstvih zoper sodbe, sodne poravnave ali javne listine, potrjenih kot evropski nalogi za izvršbo.

* izdaja EIN pomeni, da se odločba avtomatično prizna in izvrši v drugih DČ – postopek **po BU I. NI POTREBEN**!
* **Odprava exequatur (eksekvatur)?** Sodba, ki je bila potrjena kot EIN za izvršbo v DČ izvora, **se prizna in izvrši v drugih DČ**, ne da bi bila potrebna razglasitev izvršljivosti in brez vsake možnosti ugovora njenemu priznanju.