



وزارة التعليم العالي والبحث
العلمي
كلية المستقبل الجامعة
قسم القانون

ملخص محاضرات مادة القانون الدولي الخاص

الفصل الثاني

(تنازع القوانين وتنازع الاختصاص القضائي الدولي وتنفيذ الأحكام الأجنبية)

للدكتور

نصيف جاسم محمد الكرعاعي

أستاذ المادة في كلية المستقبل الجامعة - قسم القانون للأعوام

الدراسية 2018 - 2022

المحاضرة الأولى

مفهوم تنازع القوانين

تعريف تنازع القوانين :- هو اختلاف بين قانون دولتين او اكثر في مسألة قانونية مشوبة بعنصر اجنبي في تحديد القانون الواجب او لاختيار القانون الواجب التطبيق .

تعريف قواعد تنازع القوانين

قواعد تنازع القوانين :- هي قواعد قانونية وطنية وضعية لا تعطي الحل المباشر وإنما ترشد القاضي للقانون الواجب التطبيق في العلاقات القانونية ذات الطابع الدولي أو المشوبة بعنصر اجنبي .

س/ ماهي شروط او أسباب تنازع القوانين ؟

ج /

- 1- وجود علاقة قانونية تتسم بالصفة الدولية الخاصة بموضوع العلاقة، الدولية بمعنى إن العلاقة يكون أحد عناصرها (الأشخاص، الموضوع، السبب) ذات طابع دولي والخاصة لأنها تخضع للقانون الخاص وليس العام .
- 2- ان تتصل العلاقة القانونية بأكثر من قانون او بأكثر من نظام قانوني ينطبق على تلك العلاقة .
- 3- تسامح المشرع الوطني في قبول تطبيق القانون الأجنبي .

عناصر العلاقة القانونية :-

- أ- عنصر الأشخاص : وهم أطراف العلاقة القانونية بالواقعة , وأطراف العلاقة تتغير صفتهم بحسب طبيعة العلاقة مثل (عقد الزواج " الزوج والزوجة " عقد البيع " البائع والمشتري ") .
- ب- عنصر الموضوع وهو محل العلاقة القانونية : بمعنى الموضوع الذي ترد عليه الدعوى .
- ج- عنصر السبب : ويقصد به السبب المنشئ للعلاقة القانونية كتصرف قانوني أو واقعة مادية .

خصائص قواعد تنازع القوانين

تتميز قواعد الإسناد في موضوع تنازع القوانين بالخصائص الآتية :-

- 1- قاعدة تنازع القوانين قواعد قانونية وطنية ذات طابع دولي .
- 2- قواعد توجيهية أو إرشادية كونها ترشد القاضي للقانون الواجب التطبيق على المسألة المعروضة أمامه.
- 3- قواعد تنازع القوانين ذات طابع ثنائي او مزدوج , لأنها مرة ترشد القاضي على تطبيق القانون الوطني ومرة ترشده على تطبيق القانون الأجنبي .

- 4- قواعد تنازع القوانين ذات طابع غير مباشر لأنها لا تعطي الحل بشكل فوري وإنما ترشد القاضي للقانون الواجب التطبيق على الدعوى المعروضة عليه.
- 5- هي قواعد قانونية ذات طابع إلزامي واجبة التطبيق كونها تقترن بجزء قانوني على من يخالفها.
- 6- قواعد الإسناد تعتبر حيادية كونها لا تتحاز الى القانون الوطني بل يمكن أن ترشده للقانون الأجنبي.

انواع قواعد تنازع القوانين

أولاً:- القواعد المادية أو الموضوعية : وهي قواعد قانونية ذات تطبيق فوري ومباشر لأنها تفصل بالنزاع مباشرةً بميزاتها مفردة الجانب , تسمى قواعد الأمن المدني أو قواعد البوليس , وهي تتحاز للقانون الوطني , ويكون مصدرها إما الاتفاقيات الدولية كاتفاقية وارشو لسنة 1930 ، كذلك يمكن أن يكون مصدرها أحكام القضاء الوطني .

ثانياً:- القواعد الأسناد : سميت بقواعد الإسناد أيضاً بالنظر لمهمتها الاسنادية كونها تسند القاضي للقانون الواجب التطبيق ، وهي من وضع المشرع الوطني في كل دولة , مهمتها إسناد العلاقة القانونية المعروضة أمام القاضي لأنسب القوانين ملائمة للعلاقة القانونية .

عناصر قواعد الإسناد

- 1- فكرة الإسناد: يعني موضوع العلاقة القانونية (زواج...طلاق...وصية...نفقة...).
- 2- ضابط الإسناد: هو معيار لتحديد القانون الواجب التطبيق، وكذلك يعتبر وسيلة ربط بين فكرة الإسناد وبين القانون المسند اليه الاختصاص الذي يحسم موضوع النزاع.
- 3- القانون المسند اليه الاختصاص, وهو القانون الواجب التطبيق على العلاقة القانونية .