Πρακτικό 18.01.2021

Βαρέσης.

Πρακτικό 1. 18.01.2021.

Μεθοδολογικά θεωρητικά στο ΙΔΔ οι κανόνες αμέσου εφαρμογής προηγούνται των κανόνων σύγκρουσης. Στο επίπεδο της πρακτικής ανεύρεσης του εφαρμοστέου δικαίου σε ευρωπαϊκούς κανονισμούς περιλαμβάνουν μυείες για τη μεθοδολογική προτεραιότητά τους. Αυτό δεν σημαίνει ότι οι κανόνες σύγκρουσης που περιέχονται σε αυτούς τους κανονισμούς ότι δεν έχουν.

1.

Ο Κ. Βρυξέλλες Ιβίς είναι αυτός που σε επίπεδο Ε.Ε. ενοποιεί τους κανόνες περί δικαιοδοσίας.

Για το χρονικό πεδίο εφαρμογής κρίσιμος είναι ο χρόνος ασκήσης της αγωγής

προϋπόθεση της πλήρους εφαρμογής του κανονισμού είναι να είναι ~~[illegible]~~ ο εναγομένος κάτοικος κράτους μέλους της ΕΕ. Αλλιώς, άρθρο 6. του κανονισμού, συμφωνα με το οποιο η διεθνής δικαιοδοσία των δικαστηρίων του κράτους κρίνεται βάσει του δικαίου του κράτους αυτού με την επιφύλαξη των άρθρων 18§1, 22§2 και 24.

Άρα, γενική βάση δικαιοδοσίας του κανονισμού: κατοικία του εναγομένου, ανεξαρτήτως ιθαγένειας

οι ειδικές συντρέχουσες δωσιδικίες συντρέχουν όταν ο εναγόμενος έχει την κατοικία του σε κράτος μέλος σε και εφόσον είναι δικαστήρια άλλου κράτους μέλους, όχι τρίτου κράτους. (και εφόσον δηλ. μπορεί να εναχθεί σε άλλο κράτος μέλος, όχι τρίτο).

7§2 · διαφορες από αδικοπραξία · δικαστήρια τόπου όπου επήλθε η ζημία ή συνέβη η ζημιογόνος ενεργεία

και ζημιογόνος γεγονός εννοείται τόσο η ζημιογόνος ενεργεία όσο και η ζημία πολύ κρίσιμο.

Το δικαστήριο με νομολογία του έχει προσδιορίσει ότι μας ενδιαφέρει το που επήλθε η ΑΜΕΣΗ ζημία στον ΑΜΕΣΩΣ ζημιωθέντα. σε σχέση με την έννοια του τόπου επέλευσης της ζημίας

Άρα, δικαιοδοσία έχουν και τα ολλανδικά και τα γερμανικά δικαστήρια - δικαίωμα επιλογής στον ενάγοντα.

2. Σημασία για το χρονικό πεδίο εφαρμογής του δικαίου επί της ουσίας της διαφοράς έχει πότε συνέβη το ζημιογόνο γεγονός, όχι το πότε ασκήθηκε η αγωγή.

Κανονισμός 864/2007 Ρωμή II.

Άρθρο 4. Μας ενδιαφέρει μόνον ο τόπος όπου επήλθε η (άμεση) ζημία, όχι όπου συνέβη το ζημιογόνο.

Άρα, εφαρμόζεται το γερμανικό δικαιο.

Όμως έλεγχος του αν εφαρμόζονται κανόνες άμεσης εφαρμογής (16).

τα punitive damages κατ' αρχήν δεν είναι αντίθετα στην ελληνική δημοσια τάξη. Αν είναι όμως υπερμετρα, είναι αντίθετα.

Όταν εξετάζουμε την αντίθεση στη δημοσια τάξη, εξετάζουμε την αντίθεση αλλοδαπού κανόνα όπως εφαρμόζεται στη συγκεκριμένη διαφορά του forum. Ο δικαστής οφείλει να τον εφαρμόσει τροποποιώντας τον κατά τρόπο συμβατό με το δικαιο του forum, καταφεύγοντας σε κάποιον ανάλογο θεσμό.

Άρα, εφαρμοστέο το γερμανικό ουσιαστικό δικαίο, λόγω απαγόρευσης της γεννοί. Εφαρμόζεται το γερμανικό, εφόσον δεν εφαρμόζονται κανόνες αμέσου εφαρμογής. Μετά την ανεύρεση του εφαρμοστέου δικαίου ελεγχουμε τυχόν αντίθεση στη δημοσια τάξη (άρθρο 26,33 Κανονισμού).

3. Η απαντηση στο (1) δεν αλλάζει λόγω ιθαγένειας. Σημαντική για προσδιορισμό της δικαιοδοσιάς δεν είναι η ιθαγένεια (4 Κ. 1215/2012).

Ούτε στο (2) αλλάζει λόγω ιθαγένειας. Το άρθρο 4 του Ρώμη II δεν αναφέρει την ιθαγένεια. Θα μπορουσε όμως η ιθαγένεια να θεωρηθεί ένας από τους παράγοντες του άρθρου 4§3, όχι όμως καθ' εαυτήν.

4. Καταλείπεται περιθώριο εφαρμογής της ρήτρας της εγγύτητας (4§2 Κ. Ρώμη II) και προς το εφαρμοστέο δίκαιο.*

Για τη δικαιοδοσία εφαρμόζεται πάλι το άρθρο 4 του Κ. Βρυξέλλες Ιβίς. Αλλάζει η γενική βάση δικαιοδοσίας (άλλαξε κατοικία εναγομένου), όχι όμως και η ειδική συντρέχουσα.

* ΔΙΑΦΟΡΑ ΜΕ ΡΗΤΡΑ ΔΙΑΦΥΓΗΣ

~~Αν η αδικοπραξία εμφανίζει η~~

4§2. αφορά συνδεση των δυο εμπλεκομένων μερών με συγκεκριμένη χώρα.

1η ΔΙΑΦΟΡΑ

2η ΔΙΑΦΟΡΑ (διαφορίς γενικά)

4§3 αφορά προδήλως εντονη συνδεση της αδικοπραξίας με μια χώρα, διαφορετική από αυτή του άρθρου 4§1

από το σύνολο των περιστάσεων.

25.01.2021.

Πρακτικό Ιδιωτικού Διεθνούς Δικαίου. Διβιτανίδης.

Διεθνής Δικαιοδοσία

Ο εναγόμενος έχει την κατοικία του εντός Ε.Ε. ⇒ δεν εφαρμόζεται ο Κανονισμός Βρυξέλλες Ibis, αλλά το πλαίσιο και δίνει πάλι πρώτο.

χρονικό πεδίο εφαρμογής του κανονισμού: άρθρα 66 και 81 Κανονισμού

τοπικό πεδίο εφαρμογής: άρθρο 1 Κανονισμού. · όμως για ορισμένες βάσεις διεθνούς δικαιοδοσίας (άρθρο 24) ο κανονισμός εφαρμόζεται ακόμα κι αν η κατοικία του εναγομένου δεν είναι σε κράτος μέλος της Ε.Ε.

Αα) Γενική Βάση Δικαιοδοσίας (4§1)

62 ⇒ η κατοικία προσδιορίζεται από τη lex fori.

63. ⇒ η έδρα προσδιορίζεται από το ίδιο το άρθρο στον κανονισμό.

Αβ) Διαφορές από εμπορική σύμβαση: γενική Βάση δικαιοδοσίας + ειδική (συντρέχουσα) βάση για διαφορές εκ συμβάσεως. (7§1 περ. α, β)

↓

δικαστήριο του τόπου εκπλήρωσης επίδικης παροχής ← αν πρόκειται για πώληση εμπορευμάτων, τόπος εκπλήρωσης = τόπος παράδοσης

Ρητή και δικαστική Παρέκταση. (άρθρα 25 και 26 του κανονισμού).

Αγ) Για αδικοπραξία / οιονεί αδικοπραξία.

4§1 + 7§1 περ. γ' (ειδική συντρέχουσα).

Αδ) Για διαφορές από καταναλωτική σύμβαση. Άρθρο 17§1 περ. γ! ⇒ Βάση Δικαιοδοσίας. 18§1.

↓

Προστατευτική Βάση Διεθνούς Δικαιοδοσίας

1. Δικαστήρια τόπου κατοικίας του εναγομένου.
Αντί βαίνει Α = 2. Δικαστήρια " " " εναγόντος - καταναλωτή.
παρέκταση με την (1).

Η ρητή παρέκταση ρυθμίζεται εδώ με αυστηρότερες προϋποθέσεις. (Άρθρο 19.) - πρέπει πρώτα το δικαστήριο να πάρει ειδική μέριμνα στον καταναλωτή σχετικά με τις προϋποθέσεις και τις συνέπειες της ρητής παρέκτασης. (26§2).

Αε) Διαφορές από αδίκητη πλουσιότητα

Αποκλειστική Βάση Δικαιοδοσίας: 24§1 περ. 1. διαφορές από εμπράγματα δικαιώματα σε ακίνητο ή μισθώσεις ακινήτου ⇒ δικαστήρια του τόπου θέσεως του ακινήτου

Αστ) Διαφορά σχετική με τη διεξαγωγή του αποδεικτικού.

Γενική Βάση Δικαιοδοσίας: 4§1.

Ειδική Συντρέχουσα: 7§5 ενώπιον του δικαστηρίου του τόπου θέσεως του αποδεικτικού

Με

B] Συμφωνία Ρητής Παρέκτασης. (25.) - Θεμελιώνει αποκλειστική βάση δικαιοδοσίας, εκτός αντίθετης συμφωνίας.

Δεν χωρεί συμφωνία ρητής παρέκτασης στις αποκλειστικές βάσεις δικαιοδοσίας. (25 §4)

Χωρεί συμφωνία ρητής παρέκτασης στις προστατευτικές βάσεις δικαιοδοσίας, αλλά με ειδικότερες προϋποθέσεις. (19).

Πρακτικό 2. - 25.01.2021.

Χρονικό πεδίο εφαρμογής: για συμβάσεις που καταρτίστηκαν πριν από τις 17.12.2009.

1) Σύμβαση πώλησης. Διέπεται από το δίκαιο της χώρας συνήθους διαμονής του πωλητή (4 §1 περ. α')

προκύπτει από 19 §1.

για ν.π. και για φ.π. που δρούν ως επιχειρηματίας/επαγγελματίας. (ατομική επιχείρηση).

Όχι αυτονόητος μέσω ν.π.

δεν καλύπτει/δεν αφορά φ.π. που ενεργούν ως ιδιώτες.

βάσει του άρθρου 12 §2 μπορεί να ληφθεί υπόψη το δίκαιο του τόπου εκπλήρωσης αναφορικά με τους τρόπους εκπλήρωσης και τα μέσα που μπορεί να λάβει ο δανειστής σε περίπτωση πλημμελούς εκπλήρωσης

2). Άρθρο 6 §1 περ. β'. - δίκαιο της χώρας που ο καταναλωτής έχει τη συνήθη διαμονή του.

κατεύθυνση των επαγγελματικών δραστηριοτήτων στη χώρα που ο καταναλωτής έχει τη συνήθη διαμονή του.

3) Άρθρο 5 §1. Σύμβαση Μεταφοράς

Ελλείψει επιλογής δικαίου βάσει άρθρου 3.

Δίκαιο τόπου ~~παρα~~ συνήθους διαμονής μεταφορέα, αν αυτός συμπίπτει με τόπο παράδοσης, παραλαβής ή τόπο συνήθους διαμονής του αποστολέα.

Αλλιώς εφαρμόζεται το δίκαιο του τόπου παράδοσης που έχουν επιλέξει τα μέρη

4). Άρθρο 8 §2. - Ατομική σύμβαση εργασίας.

Δίκαιο της χώρας στην οποία το εργαζόμενος παρέχει συνήθως την εργασία του κατ' εκτέλεση της σύμβασης του. Η χώρα συνήθους εκτέλεσης εργασίας δεν μεταβάλλεται, αν ο εργαζόμενος παρέχει σε άλλη χώρα την εργασία του προσωρινά

Η εκταση του εφαρμοστέου δικαίου σε όλες τις περιπτώσεις ορίζεται από το άρθρο 12 ⇒ ΜΗΝ ΕΕΧΑΣΕΙΣ ΝΑ ΤΟ ΑΝΑΦΕΡΕΙΣ ΟΤΑΝ ΣΕ ΡΩΤΟΥΝ !!!

Πρακτικό 1. 26.01.2021.

Υλικό πεδίο: Ζήτημα αστικής φύσεως, αδικοπραξία

Χρονικό πεδίο: η αγωγή θα ασκηθεί

Γενική Βάση Δικαιοδοσίας: 4§1 και 63. → έδρα του website → δηλ. Γερμανία

Υπάρχει ειδική συντρέχουσα; 7§2 (ως ό τόπος όπου σύνεβη η ζημιογόνος ενέργεια)

Σε αδικοπραξίες που διαπράττονται μέσω τύπου δικαιοδοσία έχουν τα δικαστήρια όχι μόνο του τόπου όπου το εντυπο ~~[illegible]~~ εκδόθηκε (για το σύνολο της ζημίας), αλλά και στις χώρες που το εντυπο κυκλοφόρησε (όχι όμως για το σύνολο, περιορισμένα, μεχρι τη ζημία (για το μέρος της ζημίας) που προκλήθηκε σε αυτές τις χώρες). - Fiona Seville.

Επειδή εδώ είναι ηλεκτρονικό δημοσίευμα, δυνητικά θα μπορούσε εδώ το κυβερνοαδίκημα θα μπορούσε να κυκλοφορήσει παντού, το ΔΕΕ είπε πως ο ενάγων μπορεί να στραφεί στα δικαστήρια του τόπου όπου έχει το κέντρο των βιωτικών του συμφερόντων, ακόμα και για όλη τη ζημία (προβληματική η προσέγγιση αυτή του δικαστηρίου, λόγω αντίθεσής της με την αρχή της προβλεψιμότητας)

Εφαρμοστέο Δίκαιο.

Αρθρο 1§2 περ. J ⇒ ΑΚ 26 ⇒ θα εφαρμοστεί το δίκαιο του τόπου όπου επήλθε το αποτέλεσμα και υπάρχει και μια θεωρία σύμφωνα με την οποία θα εφαρμοστεί το δίκαιο του βαρύνοντος τόπου.

"Ερμηνεία του τόπου όπου διαπράχθηκε το αδίκημα" (ΑΚ 26) εννοείται όμως ότι περιλαμβάνεται και ο τόπος όπου εγινε η ζημιογόνος ενέργεια.

Πρακτικό 2.

Προστατευτική Βάση: 20, (Δ.Δ. Σε ατομικές συμβάσεις εργασίας).

Ο Κανονισμός περιορίζει στις προστατευτικές βάσεις κατά τρόπον τινά την ελευθερία επιλογής του forum. (άρθρο 23 για την ατομική σύμβαση εργασίας

Οι κανόνες αναγκαστικού δικαίου είναι διαφορετικοί από τους κανόνες αμέσου εφαρμογής, είναι έννοια ευρύτερη.

Εφαρμοστέο δίκαιο: 8§2. Κ. Ρώμη Ι.

Για τη ρήτρα παρέκτασης: σε ατομική σύμβαση εργασίας: 8§1. Κ. Ρώμη Ι.

Η δημόσια τάξη αποτελεί μεθόδο και σύνολο κανόνων. Εξετάζεται σε μεταγενέστερο σημείο αν ότι οι κανόνες εφαρμογής τη αφότου έχει ανευρεθεί το εφαρμοστέο (αλλοδαπό) δίκαιο. Πρόκειται πάλι για σύνολο κανόνων πολύ σημαντικών για την εννομη τάξη (πολύ κοντά στην έννοια δημοσίου συμφέροντος). Έχει αρνητική πτυχή: το

εφαρμοστέο δικαιο έρχεται σε αντίθεση με τη δημόσια τάξη του forum, τότε δεν πρέπει να εφαρμοσθεί. Έχει όμως και θετική πτυχή: ο δικαστής του forum έχει κάποιον ανάλογο/αντίστοιχο θεσμό του forum δικαίου του; Αν υπάρχει, τότε πρέπει να προσαρμόσει στον ανάλογο θεσμό του forum την πτυχή του αλλοδαπού δικαίου που είναι αντίθετη στη δημόσια τάξη του forum.

Ειταση εφαρμογής του δικαιου: 12 ΚανΡωμΙ.

Εποείται το ουσιαστικό εφαρμοστέο δικαιο: ⇒ αποκλειεται η νεπνοι. 20 ΚανΡωμΙ.

Πρακτικό 29.01.2021. Ιδιωτικό Διεθνές Ναυτικό Δίκαιο.

Α ναυτικός, Έλληνας με μόνιμη κατοικία στην Ελλάδα. Προσλαμβάνεται από ελληνικό υπο~~κατά~~ υποκατάστημα λιβεριανής εταιρείας Β που ανήκει σε ελληνικό όμιλο ναυτιλιακών εταιρειών. Θα εργαστεί ως πρώτος μηχανικός σε κάποιο από τα πλοία του όμιλου που έχουν διαφορετικές σημαίες. Υπογράφει σύμβαση εργασίας με το ελληνικό υποκατάστημα της Β. Συμφωνούν ως εφαρμοστέο δίκαιο αυτό του Παναμά που είναι το δίκαιο της σημαίας του πλοίου που εργάζεται ο Α (lex navis). Μετά από 3 έτη εργασίας και έχοντας εργαστεί σε διάφορα πλοία της εταιρείας, προκύπτει ζήτημα με τα καταβαλλόμενα μισθώματα, αφού διαφωνούν ως προς τις κρατήσεις

1. Μπορεί να προσφύγει στα ελληνικά δικαστήρια;

20§2, 21§1 στοιχ. ~~[illegible]~~ β υποπερ. ii (αν ο εργαζόμενος δεν εκτελεί την εργασία του συνήθως στην ίδια παντότε
21§1 στοιχ. α'.

χώρα = ο ναυτικός άλλαζε διαρκώς πλοία και εφόσον το πλοίο θεωρείται μέρος του εδάφους του κράτους της σημαίας του, αυτός ουσιαστικά άλλαζε διαρκώς πλοία).

Άρα τα ελληνικά δικαστήρια έχουν διεθνή δικαιοδοσία

2. Εφαρμοστέο Δίκαιο.

Στο 8§1 εδ. β εποούνται οι κανόνες ίκις cogens του δικαίου του forum.

Στο 9. κανόνες αμέσου εφαρμογής ⇒ συνήθως κανόνες που προστατεύουν το αδύναμο μέρος μιας συναλλαγής ή προστατεύουν την οικονομική, κοινωνική, πολιτική οργάνωση του κράτους που τους θεσπίζει.

1. κρίνονται πρωταρχικής σημασίας για το δημόσιο συμφέρον της χώρας που τους θεσπίζει.
2. εφαρμόζονται ανεξαρτήτως εφαρμοστέου δικαίου

Για να τις ανιχνεύσουμε ανατρέχουμε συνήθως στη νομολογία

Καθορίζουν μόνοι τους το πεδίο εφαρμογής τους και εφαρμόζονται τόσο σε εσωτερικές κι αλλοδαπές ενόμες σχέσεις αδιακρίτως (διαφορά σε σχέση με ουσιαστικούς κανόνες ιδιωτικού διεθνούς δικαίου).

π.χ. κανόνες περί αντιαγωνισμού, εργατικό ατύχημα.

Είναι δυνατόν να δοθεί ισχύς στας κανόνες εφαρμογής τρίτου κράτους από τον δικαστή του forum (9§3)

Καν. Ρώμη I.

του κράτους όπου έχουν εκπληρωθεί ή πρέπει να εκπληρωθούν οι υποχρεώσεις ~~[illegible]~~ που ~~[illegible]~~ απορρέουν από τη σύμβαση εφόσον οι κανόνες αυτοί την καθιστούν παράνομη.

Άρθρο 8§1 εδ. α' και 3§1 ⇒ επιλογή δικαίου ⇒ άρα δίκαιο του Παναμά (θα εφαρμοστεί σε κάποιες πτυχές)

Αν ο εργαζόμενος δεν παρέχει συνήθως την εργασία σε ή από ένα κράτος, αλλά περισσότερα ⇒ τότε όχι 8§2, αλλά 8§3 σε συνδυασμό με 19§2 ⇒ ελληνικό δίκαιο. (ως προς ίκις cogens)

Σημαία ευκαιρείας ⇒ έχει πολύ μικρή σχέση με το κράτος / το κράτος της σημαίας και η πλοιοκτήτρια εταιρεία δεν συνδέονται με γνήσιο δεσμό

της πλοιοκτήτριας.

Σε αυτήν την περίπτωση συνήθως θα προσφύγουμε στη ρήτρα διαφυγής του άρθρου 8 § 4.

π.χ. αν εδώ lex navis ήταν το λιβεριανό δικαιο. Θα εφαρμοστούν οι αναγκαστικού δικαίου διατάξεις του δικαίου της 8 § 4, δηλαδή του ελληνικού δικαίου, ως προς τα υπόλοιπα θα εφαρμοζόταν η lex navis