

# Proces zjišťování právního režimu obchodní transakce



# Proces zjištění právního režimu obchodní transakce

---

1. **Kvalifikace**
2. **Hledání přímé normy (pokud není, pokračuji)**
3. **Podřazení pod kolizní normu**
4. **Navázání na národní právní řád**
5. **Aplikace tohoto právního řádu**

# ad KVALIFIKACE

---

Abych mohl vůbec hledat buď přímou normu, nebo normu kolizní, musím vědět, pro **CO** tuto normu hledám.

Proces, kdy zjišťujeme, znaky jakého právního institutu (kupní smlouvy, smlouvy o obch. zastoupení, dědění) vykazuje skutkový stav, který posuzujeme.

Soud postupuje **nejtypičtěji** při kvalifikaci podle **svého** národního práva.

# ad HLEDÁNÍ PŘÍMÉ NORMY

---

Vzhledem k tomu, že **přímá** úprava má **přednost** před úpravou kolizní, je nejprve nutné zjistit, zda na danou právní otázku není aplikovatelná nějaká přímá úprava.

To, že najdu přímou úpravu, ještě **neznamena**, že ji **automaticky aplikuji** → musím si potvrdit její **aplikační předpoklady**

Tento krok je nutný zejména u kupní smlouvy – existuje přímá úprava v MS mající 67 smluvních států (ta jen na podnikatelské KS)

Sice jsou i další úpravy (mezinárodní faktoring, finanční leasing), ale ty nejsou významné a mají spíše informativní charakter

# ad PODŘÁZENÍ POD KOLIZNÍ NORMU

---

Neexistuje-li přímá úprava, je nutné postupovat metodou kolizní.

**Musí soud použít kolizní normu? - ANO**

Jakou? – v naprosté většině soud používá **své** kolizní normy. Jsou určité výjimky, z nichž podstatný je tzv. **zpětný odkaz**.

Za „své“ je nutné samozřejmě považovat i případné komunitární kolizní normy (Římská úmluva o právu rozhodném pro závazky ze smluv)

# Zpětný odkaz

---

Kolizní norma státu A odkazuje na právní řád státu B.

- pokud odkazuje jen na hmotné normy = **nic**
- pokud odkazuje i na kolizní normy = právo B může odkazovat zpět na právo A (nebo i na právo C)

**Příčina** = stejné rozsahy, různá navázání

V mezinárodních smlouvách obsahujících KN se zakazuje, v našem právu řeší § 35 = může se využít, je-li to rozumné a spravedlivé.

U závazků = **NE**

U věcí rodinných, dědických, osobnostních = **ANO**

# ad NAVÁZÁNÍ NA PRÁVNÍ ŘÁD

---

Musí se jednat o právní řád státu – nelze navazovat na nestátní prostředky úpravy (i když v nové komunitární úpravě pokus byl, nakonec staženo)

Soud **MUSÍ** aplikovat právní řád, na který odkazuje kolizní norma.

Nemá povinnost znát jeho obsah, ale je povinen **ZJISTIT** obsah cizího práva – tj. s cizím právem se **zachází jako s právem**, nikoliv jako s právní skutečností.

# ad APLIKACE CIZÍHO PRÁVNÍHO ŘÁDU

---

Soud je povinen aplikovat cizí právo tak, aby byl schopen vyřešit danou situaci.

Je povinen cizí právo aplikovat tak, jak by učinil soudce ve státě, odkud toto právo pochází = včetně judikatury.

Nesprávná aplikace cizího práva – možnost podání opravného prostředku.

**Nepoužít** cizího práva je možné v případě **výhrady veřejného pořádku** a **mezinárodně kogentních norem**



# Výhrada veřejného pořádku

---

Umožňuje v konkrétním případě odmítnout aplikaci normy zahraničního práva, jestliže účinky aplikace by byly v rozporu s **veřejným pořádkem** = základními zásadami společenského zřízení a právního řádu, na nichž je nutné bezvýhradně trvat.

Je to „poslední varianta obrany“. Slouží k **ochraně** veřejného pořádku.

*monogamie, rovné postavení muže a ženy, rovné postavení manželských i nemanželských dětí*

# Mezinárodně kogentní normy

---

Zcela **opačný** smysl. Neslouží k obraně veřejného pořádku, ale k **prosazování veřejných zájmů**.

Jsou aplikovatelné bez ohledu na rozhodné právo. Proto jsou „mezinárodně“ kogentní. Obvyklé kogentní normy jsou právem rozhodným nahrazeny.

Patří sem normy typicky správního a finančního práva + trestní, ústavní, ze soukr.odvětví např. spotřebitelské právo.

*Cla, omezení dovozu/vývozu, antidumping, daně,*