

دار الفنون

حقوق فائز کتب و تصانیف

مفروق ، اقتصادیات

ایکی آبدہ بر نثر اولنور

مندرجات

قسم مفروق :

اختلاف قوانین نظریہ لریٹک کچر دیکی استحالہ ل	معمر راشد
قصورك تجزیہ سی و جزای مدنی	مؤلفی ریپہر (مترجی)
مختلف حکم محکمہ لری مقرراتندن طوماسو ده لاغراجیا دعواسی اعلامی (مترجی)	عالی
طوماسو ده لاغراجیا دعواسی اعلامنک تنقیدی	محمد عثمان
نسب حقندہ کی احکام قانونیہ مزہ بر نظر	حاجی عادل
دیوان عدالت مقرراتندن لو توس دعواسی	منمنلی زاده ادہم

اختلاف قوانین نظریه لرینک کچیردییکی استحاله لر

لوزان معاهده سنک مملکتیز حقوقیاتنده وجوده کتیردییکی تحول و انقلابک اهمیت ایضا حدن مستغیدر . بالخاصه مناسبات بین الملله کهنه و غیرطبیعی بر حاله نهایت ویره رک غریبلرله معاملاتی بر مجرای سالمه صوقاسی باشلی باشنه بر انقلاب عظیم تشکیل ایدر . آرتق عصر لرک رسوب تلقیاتنک زهرینی طاشیان او متعفن قاپیتولاسیونلر ، ماضی به قاریشمق اوزره مؤسسات حقوقیه مزدن مندفع اولدی . شیمدی حقوق دول احکامی ، بین الملل مناسباتمزده حاکم و جاری و حاکمیت قانونیه من حقوق خصوصیه دولک تحت ضمانته داخل بولونیور .

بیقیلان سیستمک یرینه اک یکی اصول قائم اولدی ؛ اواصول که تکامل و تکمیلی عصر لرجه مساعیه و بر جوق انقلابانه مدیوندر . بشریتک کچیردییکی استحاله لر دن حقوقی سیستملرکده متأثر اولدیغی غیر قابل انکار و حتی غیر قابل ستر و اخفادر . اوسلسله تحولانده ساقط اصولک موقعی کورنجه غریبک بزى نه الیم وضعیتده طوتدیغنی و اصولک هانکی عصر و دوره راجع اولدیغنی آکلامق ممکندر .

بز ، یالکز او غریب و سقیم اصولک تاریخده موقعی تعیین ایتک ایچون دکل ده ازیاده اصول حاضره نک قیمت و اهمیتنی ، کنه و حقیقتنی تقدیر مقصدیه بواسطه حاله لر ی تدقیق ایده جک و حقوق خصوصیه دولک بومهم صحیفه لرینی کوزدن کچیره جکز یعنی حاکمیت ملکیه یی قورویان حقوق خصوصیه دولک قوانینک حدود تنظیمی خارجنده مرعیتنی تأمین ایدن قاعده لرینی خلاصه « اختلاف قوانین » اساساتی ماضیسنه ، صفحات تکاملنه و حال حاضرینه نظراً تتبع ایتک ایسترز .

رومالیر — رومالیر ژوستینیئن Justinien زماننده بر قانون عمومی ایله مجهز بولونقلری حالده ینه اوافق توفک اختلافلر دن آزاده قالماملر در . بواسطه اختلافلرک حلنده اتخاذ ایدیلن قواعد مع التأسف معلوم دکلدر . یالکز اراده نک محلی حقوقه نظراً تفسیرینه متدائر بعض قواعد معلومدر . مع ذلك ساوینی Savigny ، وقتیه متخذ قواعد حقنده بر فرضیه در میان ایتشد .

ایتالیانک روما خارجندہ اولان محللری مختلف اقسام ودواثرہ تقسیم ایدلمشدی .
بونلرہ مونیسیپ Municipis یا خود قولونی colonies دینیلردی اوچنچی عصرده بوتقسیم
بالجملہ روما ممالکنہ تشمیل ایدیلدی . هروطنداش ، بوتقسیمات ملکیه یه یا اورینغو Origo
ویادومیسیلیوم domicilium دولایسیله مربوط ایدی . Origo برمونیسیدہ ویاقولونیدہ کی
وطنداشاق حقندن باشقہ برشی دکلدی که تولد وتبئی (اولاد ایدینمہ) کبی شیرلہ احراز
ایدیلردی . دومیسیلیوم (اقامتگاه) باشلیجه مرکز معاملاتدن عبارتدی .

بوابی رابطہ دن بریلہ بر مدینہ یه مربوط اولان کیمسه مونیسیپه عائد تکالیفه ،
قضایه واحکامه تابع اولوردی .
اشبو مطالعاته نظراً رومالیرک اختلاف قوانین حقندہ کی نقطه نظرلری ایکی قضیہ ده
تلیخیص ایدیلہ بیلیر :

۱" حقیقی اجنیلر، یعنی روما دولتنه نسبتی اولیان کیمسلر حقندہ یالکز jus gentium
زوس ژه نسیم تطبیق ایدیلیر .

۲" بالعکس رومیایه تابع اولان کیمسلر حقندہ ده اورینغو ویا دومیسیلیوم دولایسیله
منسوب اولدینی سیتہ (مدینہ) نک قانون خصوصیی تطبیق ایدیلیر .
بر فردک مختلف سیتہ لرله علاقہ سی بولوندینی تقدیرده ترجیحاً اورینغویه اعتبار ایدلمش
اولماسی یک محتملدر .

اگر رومالیرک طرز معامله سی حقیقه بوندن عبارت ایدیسہ دینیلہ بیلیر که رومالیر
اصل اختلاف قوانینک حلیله هیچ اوغراشماشلردر . فعلیاندہ هرکسک حقوق سیویتاسه
تابع وسیویتاس ده شخصی اولدیغنه کوره رومالیرک شخصیت قوانینی قبول ایتدیکنی
سویٹک دها دوغرو اولور .

باربارلر — ملل مغلوبه یی کندی قانونلریته منقاد قلمیوب اونلری قانون ملیلرینه
اتباعده سربست بیراقدیلر . شویله که هرکس اصل ومنشائی اعتباریلہ شخصنه عائد بولنان
قانونه تابع اولدی . بناء علیه هر دعوانک بدایتندہ حاکم ، طرفینک ملیتی تحقیق ایدہ رک
بوکا نظراً تابع اولدیلری قانونی تعین ایدردی . راهیلر clerics روماحقوقنه تابع ایدی .
ذات الزوج قادیلر ، زوجلرینک قانونی بیراقرق کندی قانونلرینی محافظه ایدہ بیلیرلردی .
دول قالان قادیلر بونی بحق یاه بیلیرلردی .

بونک حکمتی، مونتسکیویه نظراً جرمنلرک مفرط فردجی اولمالرندن وانسانی ماهیت انسانیه سی حسبله تلقی ایدوب بردولته انتسابی نظر اعتباره آلاملرندن منبئدر.

« ساوینی » Savigny به نظراً باربارلر، غالبیتک بخش ایتدیکی غرور حسبله ملل مغلوبه بی عادات ملیه لرنیه تشریک ایتک ایسته مه دکاری ایچون بوصورتله حرکت ایتملردر. اوچنجی بررأیه یعنی « دهسپانیه » Despagne نك فکرنه کوره هر نه زمان که شدید وسریع برغلبه وظفر، معاشرتیجه، مذهب وقوانینجه یکدیگرندن فی الاصل تماماً فرقلی اولان حق بررینه هیچ بر صورتله مشابه ومضاهی اولیان اقوامی قارشی قارشویه کتیریر؛ ملت غالبه نك بواسوله مراجعت ایتسی طبیعی وضروری اولور.

حاکمیت دولت اساسنه منافی اولان بوغیرطبیعی اصولک سبب حقیقیسی نه اولورسه اولسون، شوراسی محققدر که باربارلق دورنده قراللرک Capitulaire لرنیک بلا تفریق منشأ بالجمله افراد تبعه اوزرنده حکمی جاری ایدی.

اساساً طرفین مختلف تابعیتده بولندقلری تقدیرده شخصیت قوانین اصولنه نه صورتله مراعاة اولندیغنی تخمین ایتک اولدقجه مشکدر. مع مافیه بواسول چابوق زائل اولمشدر. **دره بکلرک دوری** -- شارلمانک اخلافی عجزلری حسبله مملکتلرنیک انقسامه اوغرامسده سببیت ویردکلرندن هریرده « دوق، قونت، بارون » duc, comte, baron نامیله سینورلر امور ادارهده کسب مختاریت واصول وراثتی تأسیس ایتدیلر. اوصورتله که هریره بکلرک اراضیسی اوزرندن اردوسی، اصول قضائیی قانونی موجود ایدی که بوکا دره بکلرک اصولی دیوروز.

بوقانونک نفوذی حدود ملکیه ایله محدود ایدی. فقط بولندینی حدود دائره سنده قانون تماماً حاکم ایدی. بواعبارله شخصیت قوانینه تمامیه مخالف اولوب ملکیت قوانین اصولنی وجوده کتیرمشدی. اساساً وسائط نقلیه نك فقدان ویا ندرتی، ودره بکلرینک حال عزلنده یاشامسی حسبله عادات محلیه هریرده بذاتها توسع وتکمل ایتمشدر.

دره بکلری حاکمیت قانونلرنیه خلل کتیرمه مک ایچون دیگر برقانونک - اوزمان عادات قانون حکمنده ایدی - یعنی اجنبی بر عادتک کندی مملکتلرنیه دخوله مساعدده ایتملرلردی. ایشته بوندن « عادت ملکیدر » قاعده سی ظهور ایتمشدر. بناء علیه برمالکانه دن دیگرینه عزیمت ایدن بر کیمسه کیتدیکی محک عاداتنه تابع بوانوردی. بو کیفیت ایسه شخصی ارضک تحت تصرفنه تودیع دیمکدی.

استاتو نظریہ سی

استاتو نظریہ سنک مڈشائی ، تکاملی ، تنقیدی

۱ — استاتو نظریہ سنک صورت ظہوری . — استاتو نظریہ سی ایتالیادہ « پوست غلوساتور » لر postglossateurs طرفدن احداث ایدلمشدر .

اوزمان هر یرده اولدینی کبی ایتالیادده دره بکک جاری ایدی . بناءً علیه هر یرک کندینه مخصوص عاداتی وار ایدی . فقط ایتالیادہ تجارت شهرلری ، وافق تفک جمهوریتلر ، آز زمان ظرفده دره بکک یرینه قائم اولدی .

ایشته « استاتو » و تجارت شهرلرینک ، ویا کوچوک جمهوریتلرک اتباع ایتدکلری عادات ویا قوانین محلیه دیمکدر .

پوست غلوساتور Postglossateur لر روما حقوقنه فضله اهمیت ویردکلرندن استاتولرک دشمنی ایدیلر . اونک ایچون روما حقوقنک اصل اولسنه نظراً بوکبی عادات محلیه بی استثناء قبول ایدرلردی . خلاف اصل اولان شیئک موردینه مقصور اولسی لازم کلدیکندن عادات محلیه نکده باشقه یرلرده جریاننه مساعده ایتزلردی .

مع مافیه بوکا باقهرق روما حقوقنک « استاتو » نظریه سنک ظهورینه دوغروندن دوغرویه سبب اولدیغنی ادعا ایتک جائز اولاماز : بلکه روما حقوقنک ویردیکی فکر معدلتک بونده دخلی اولمشدر دینله بیلیر .

کذا جرمن حقوقده استاتو نظریه سنک حدوشنه باعث اولمامشدر . زیرا شخصیت قوانین حاکمیت ملکیه بی اهل ایتدیکی حالده شخصی استاتولر حقیقتده ملک قوانیندن باشقه برشی دکدر .

ایتالیادده دره بککلرک بویه آز زمانده زائل اولسی ، ملکیت عادات اصولنک شدتله جریاننه خیلیدن خیلیه مانع اولمشدر .

چونکه تجارت دینلنجه بر ملک مربوط اولمایان داها دوغریسی هر یرده جریان ایده بیلن برشی آکلاشیلحق لازم کلدیکندن و بواحتیاجدن وارسته قالمق هیچ بر صورته ممکن اولامادیندن ارباب تجارتہ قپولری آچق واونلری مظهر تسهیلات قیلحق هر یرده واجب کورولمشدر . بومیاندهده تجارک کندی عادانه تابع اولسنه بر درجهیه قدر مساعده ایدلمشدر . ایشه ملکیت عادات اصولنک شدتی بو کیفیت تخفیف ایتمشدر . فقط اجنبی بی

هانکی خصوصاً در قانون ملیسنه وهانکی مواده قوانین محلینک حاکمیتنه تابع قیلمق لازم کله چکی محتاج حل ایدی . ایسته بوندن «استاتو» نظریه سی حدوت ایتمشدر . استاتوری ایکی به تقسیم ایدرک بر قسمنه «استاتو پرسونل» Statut personnel یعنی شخصی استاتو ؛ ایکنجیسنه «استاتورهئل» Statut réel ملکی استاتونامی ویردیله . استاتور بویه تقسیم ایدل کدن صوکره نه کبی موادک شخصی استاتور ، ونه کبی خصوصانک ملکی استاتور احکامنه تابع اولاجنی تعیین ایدن بر معیار صحیح بولمق ایجاب ایدی . بوخصوصه ایلك تکلیفده بولنان «بارتول Bartole» اولمشدر .

بونک فکرنبجه هرهانکی بر متنک ایلك کله سی اشخاصه تعلق ایدیورسه اوقانونک شخصی عد ایدلسی واملاکه تعلق ایتدیکی تقدیرده ملکی اولارق طائلسی لازم کلیر . بوفیکرک ظاهرینه باقیله جق اولورسه پک چوجقهسنه بر تفریق اولدیغی کوریلور . فقط حقیقت حالده بومشهور حقوقشناسک آکلاتمق ایسته دیکی شی بودکلدر . بلکه بر قانونک شخصی ویاخود ملکی اولدیغی تعیین ایتک ایچون اونک روحنه اطلاع ایتک لازم کلوب بوايسه اومعنانک بروندیکی لفظه ویریلان اهمیتله آکلاشیلاجنی سولمک ایسته مشدر . فقط بو حالده بیله کوستردیکی معیار بر حکمک شخصی ویا ملکی اولاجنی تعیینه مدار اولور بر اساس صحیح دکلدر . بوندن ماعدا «بارتول» برفرق ده ايجاد ایتمشدر ؛ اوده شودرکه : استاتور یا موافق اولور ، یاخود غیر موافق اولور .

موافق استاتور حائز اولدقلری قیمت واهمیت اعتباریله خارج مملکتده تطبیق اولنمغه لایق کورلمشدر . حال بوکه غیرموافق استاتور هانکی مملکتده مظهر قبول اولمش ایسه تطبیقجه اورایه منحصر قالمق ایجاب ایدر . استاتورک بویولده کی تفریق و تقسیمی بالآخره قبول ایدلمش ایسه ده کذا معیار صحیحی بولنمادیغندن کفی معاملانه میدان اچمشدر . چونکه هانکی نوع استاتورک موافق وهانکیلرینک غیرموافق اولدیغی تقدیر ایتک بر طاقم شخصی اجتهاداته یول ویرمش وعین مسئله حقنده مختلف صور حلیه اتخاذینه سبب اولمشدر .

«پوست غلوساتور post glossatenr» لرك اساس مسلکئی تمامیله تعیین ایتک پک مشکلدر . مع مافیه بونلرک آثاری مطالعه سندن شو نتیجه حاصل اولورکه بونلر «استاتو پرسونل statut personnel» احکام شخصیتهنک دائره تطبیقئی توسیع وبنابرین احکام

ملکيه نك «statut réel» دائره مرعيتي قصر و تحيد ايتمشلردر؛ بالطبع بو خصوصه ايتالياده مناسبات تجاريه نك توسعي حازر تاثير اولمشدر. ايشته بوسيدن در كه اشخاصك احوال و اهليتي احكام شخصيه ميانته ادخال، و بر مملكتده عقد ايديلان مقاولاتك هر هانكي بر محله حازر حكم و تاثير اولمسي قبول ايله مشلردر. بوايي قاعده بالاخره موضوع بحث اولان علمه داخل اولمشدر. مع مافيه شونيه قبول ايتملي زكه «پوست غلوساتور postglossateur» لرك استاتورل آراسنده كي اختلافي حله مدار اوله جق سالم و معين بر اصولري موجود دكل ايدى. بناء عليه «استاتو statut» نظريه سنى تماماً اونلره عطف ايتك جائز اولاماز. اونلر هر نه قدر احكامي بوصورته تفريق ايتك جهتي التزام ايتمشلر سده مسائلك حلنده يكانه استعمال ايتدكلري معيار بودكلدر. بلكه مسائلي برر برر تدقيق ايتدكلري زمان عقل و محاكمه نك انوارندن مستفيد اولدقلري كي عين صورت حليه قبول ايدن مسائلي بوصم لردن برى ميانته ادخال ايدرك همترينه بر شكل فني بخش ايتمشلردر.

۲ — استاتو نظريه نك نظامي — «پوست غلوساتور postglossateur» لر طرفندن احداث ايديلان بوتقسيم فرانسه يه، بولونيا دارالفنوننده اكمل تحصيل ايدن ارباب حقوق جانبندن ادخال ايدمشدر. بونظريه ايلك دفعه «دومولن Dumoulin» طرفندن نشر ايدمشدر. «پوست غلوساتور postglossateur» لردن ايكي مشهور ذاتك آثاري شرح ايتديكي ائنده استاتو نظريه سنى موضوع بحث ايتمشدر. و بوصورته نظريه مذكوره فرانسه يه داخل اولمشدر.

آنحقي شوراسي شايان قيد و تذكر در كه، بونظريه اولديني كي قبول ايدليوب بلكه آز چوق تعديلاته معروض قالمشدر. «دومولن Dumoulin» هر نه قدر ايتاليان مسلكنك مروجي و معقب ايسده ديكر فرانسز ارباب حقوق، از جمله «d'Argeutré, Guy Goquille» استاتورلي ايكيه تقسيم ايدوب بالجملة احكام حقوقيه يي بوصم لره ادخال ايتك صورتيله نظريه مذكوره يي احكام شخصيه و احكام ملكيه بيني تفريق درجه سنه اينديرديلر. عاداتك ملكي اولسي اساسندن حركت ايدرك «شخصي استاتو st. personnel» ناميله بر طاقم تقيدات حصوله كتيرديلر. ايشته فرانسز مسلكي اون سكرنجي عصر ك نهايته قدر بوشكلده دوام ايدوب احكام حقوقيه يي و يا خود عاداتي شخصي و ملكي قسملرينه تقسيم ايتمشدر.

استاتو نظریه سنک شو قاعده سی اولمشد که (عادات ملکیدر) قاعده سنک شدتی مهمما امکان تخفیف ایتمشدر. فی الحقیقه دره بکلک مذکور قاعده سی عین شخصک تبدیل مکان ایتدیکه اهلیتک تحولی و مختلف عادتله تبعیتی ایجاب ایتمکده ایدی؛ مثلاً بر ملکتمده رشید عد ایدیلان کیمسه دیگر بر محله عزیمتمده اوراده غیر رشید و بناءً علیه اهل اولدینی شیر ایچون قاصر عد ایدلمکده ایدی. غیر منطقی اولان و حتی بر چوق محاذیری داعی بولنان بواصولی بر طرف ایتک ایچون «پوست غلوساتور postglossateur» لر کی استاتولری ایکی به تقسیم جهتنه کیتدیلر: شخصی اولان استاتولر اشخاصک ذاتلرینه مربوط اولوب کیتدکاری یرده اولنلری تعقیب وبلا تغیر اولنلر حقنده جریان ایتمکده ایدی. ملکلی اولان استاتولر ایسه دره بکلک قاعده سنه تبعاً ملکده مربوط وتابع ایدی.

آرتق بوندن صوکره «بارتول Bartole» ک وضع ایتدیکی اساس یعنی معیار تطبیق ایدیله من اولدیغندن باشقه بر اساس تجریسنه مجبوریات حاصل اولدی، خیلی ترددن صوکره «دومولن Dumoulin» طرفندن وضع ایدیلان اساس قبول ایدلدی؛ اوده احکامک شخصی ویا اموالی استهداف ایتدیکنی آکلامقدن عبارت ایدی: بر استاتو شخصه متعلق ایسه شخصی، امواله متعلق ایسه ملکلی عد ایدیلوردی. حال بوکه اکثریا احکام هم شخصه، همده ماله تعلق ایتمکده اولدیغندن بوکی احکامده واضع قانونک فکری، مقصدینی آرامق ایجاب ایدیور. واضع قانون اساساً واصلاً اموال ویا اشخاصدن هر هانکیسنی استهداف ایدیورسه استاتوده اوکا کوره ملکلی ویا شخصی عد اولنوردی.

بومعیار قبول ایدلدکن صوکره تطبیقنده مشکلات حاصل اولدی. چونکه استاتولرک تعییننده اختلاف ظهور ایدیوردی؛ مثلاً زوجک زوجه سی اموالی اوزرنده کی حقوقی کی هم شخصی همده اموالی استهداف ایدن احکام بعض مؤلفلرجه شخصی استاتو، دیگر مؤلفلرجه ده ملکلی استاتو عد ایدیلوردی. شخصی استاتودن عد ایدنلر بوا احکامک اهلیت زوجه بی تغیر ایتدیکنی سرد و دیگرلری ایسه واضع قانونک مقصود اصاییسی اموال اولدیغنی بیان ایدیورلر. «دارژانتره d'Argentré» بواختلافاته نهایت ویرمک ایچون مختلط استاتو نامیله بر نوع احکام دها تصور ایتدی. شویله که شخصی استاتو صرف شخصی، ملکلی استاتو یالکز اموالی احتوا ایتدیکی حالد، مختلط استاتو عین زمانده هم شخصه، همده امواله تعلق ایدن احکامی احتوا ایتمکده ایدی.

مع مافیه «دارزانتره d'Argentré» مختلط استاتوری، تطبیقاده ملکی استاتورله تشبیه ایدیور ایدی. بناء علیه مختلط استاتورل حقنده قوانین محلیه جاری اولوق لازم کلیوردی. فقط دیگر مؤلفین مختلط استاتورلک شخصه تعلق ایدن قسمنه قانون شخصی، امواله متعلق اولان قسمنه قانون محلی یی تطبیق ایتک صورتیه بر خصوص حقنده ایکی مختلف قانونک جریاننه میدان آچدیله. حالبوکه فعلیاتده بومکن دکلدی. ایسته بوسیددن استاتورلک اوچه تقسیم کیفیتی ۱۸ نجی عصرده ترک ایدلدی.

اساساً بو مختلف استاتودن هر مؤلف باشقه باشقه شیر قصد ایدیوردی. نهایت «بویه Bouhier» نام مؤلف فعلیاته ده زیاده اهمیت ویره رک استاتوری دیگر بر نقطه نظر دن تقسیم ایتدی: بر استاتو وضع اولاندینی مملکتنه منحصر وخارجده غیرمعتبر ایسه ملکی واکر مملکتک خارجنده مرعی ایسه شخصی عد ایدیه جکدر. بوده متن قانوندن استخراج ایدلیوب مقررات محاکم دن استنتاج ایدیه جکدی.

بروجه بالا ویریلن ایضاحندن ده اکلاشیله جفی اوزره استاتو طرفداری اولان مؤلفینک اجتهادات واختلافاتی پک چوقدر. بونلرک هیئت عمومی سی نظر اعتباره آلنه جق اولورسه دره بکلک قاعده سینه مربوط اولان بومؤلفین آره سنده باشلیجه شو فرقی کورورز: بونلردن بر قسمی ملکیت احکام، دیگر قسمی شخصیت احکام طرفداری ایدی. عین اساسه مربوط اولدقلری حالده مؤلفلرک بوصورتله یکدی کیردن آیریلی ملکیت احکام طرفدارلرینک «عاداتک ملکی اولسی» قاعده سینه ده زیاده مربوط بونلرندن وشخصیت احکام طرفدارلرینک ایسه بودیدیکمز قاعده یی بر چوق استثنائات ایله تعدیل ایتلرندن ایلری گلشدر.

۳ — استاتو نظریه منک نقیبری — استاتوجیلر متبحر علمای حقوقدن اولدقلری حالده بر اساس صحیحده اتحاد ایده ماملری محضا بونظریه منک صحیح اولمامسندن متولددر. اول امرده بونظریه منک اساساتی تدقیق اولنه جق اولورسه کوریلورکه غیر صحیح تلقیاته استناد ایتکده در. چونکه قوانین اشخاص ایچون یاپیلوب بونلرک حین تنظیمنده اشخاصک، طبایعی، عاداتی، عنعانی، بولندقلری اقام نظر اعتباره آلیر. شو تقدیرده قوانینک، اشخاصی کیندکلی رده تعقیب ایتسی فقط اشخاصک دخی بولندقلری مملکتک احکام آمره وقطعیه سینه اتباع ایلسی لازم کلیر؛ بوکا مخالف اولارق استاتوجیلر قوانینی

ملکه ربط ایتش و قوانین ملک ایچون یاپیلدورمش کی تأثیر و حکمی داخل ملکه حصر ایشدر . بواصول باربارلرک شخصیت قوانین اصوله تمامیله مخالفدر . باربارلر قوانینک اشخاصه عائد اولمسی فکری عادتاً سوء استعمال ایدره ملکترلرنده مختلف قوانینک جریاننه مساعدده ایشلدر ، حتی کندی حاکمیتلرینی بوضوئله تحدید ایشلدر .

حال بوکه دره بکک زماننک حقوق شناسلری هرشی ملکه حصر ایدره انسانیه ارضه مربوط عد ایشلدر . بالطبع قانونلرک احکامیه ده ملک ایله مقید اولق لازم کلیر . شخصه صوک درجه اهمیت ویرن باربارلرله ، ملکه عادتاً اسیر اولان دره بکک ارباب حقوقی مسائل حقوقیه بی صورت تلقیده صوک درجه متباعددر .

استاتوجیلر ایشه بودره بکک احکامی برطاقم استثنالرله تخفیف ایشلر سده ینه بوقاعده به اتباعدن خالی قالماملر در که خطالرینک اساسی بودر .

چونکه شخصیت قوانینی اساس اتخاذ ایدوب انحق قانون محلی نک حاکمیتنه مراعات واجب اولان قسملرده بواساسی تقید و تحدید ایدره جک یرده مالکیت قوانینی اس حرکت اتخاذ ایلمک قاعده بی استثناء موقعنه قویتمق دیمکدر .

ثانیاً جهت عملیه دن تدقیق ایدیه جک اولور سه استاتولرک - احکامک - بویولده تقسیمندن اوچ محذور تولد ایله دیک کوریلور .

اولاً : بوتقسیم وضوح و صراحتدن محروم و غایت مبهم ایدی ، ویریلان معیار ایله براستاتونک ملکی ویا شخصی اولدیغنی تعیین مشکل ایدی .

ثانیاً : استاتولرک بویولده تفریقی برچوق اختلافات قوانینی حله غیر کافی ایدی . بر بسیط مسئله نک حلنده بعضاً ملکی استاتو ویا شخصی استاتو اولدیغنی تعیین کفایت ایدر ، مثلاً بر اجنبینک رشدینی تعینده قانون شخصی نظر اعتباره آلیر ، اجنبی بر مملکتده کائن بر ملک اوزرنده اوراجه غیر معلوم برحق احداث ایدلمک ایستلده که بالطبع قانون محلی به اعتبار اولور .

فقط هر مسئله بویله بسیط بر شکلده ظهور ایتمز ، اویله روابط حقوقیه اولور که برچوق قوانینک اختلافی ایجاب ایدر ؛ اوزمان شخصی قانون ویا ملکی قانون ایله حل مسئله ممکن اولاماز ، بلکه بر باشقه قانونه مراجعت مجبوریتی حاصل اولور .

مثلاً بر مقاوله ده اشخاصک اهلیتی قوانین شخصیه لریله تعیین ایدر لیکن او مقاوله ده طرفینک مقصدینی تعیین ایچون عاقیدنک ضمناً قبول ایتدیک قانونه مراجعت لازم کلیر . مقاوله نک

تابع اولدینی معاملات رسمیه کمنجه : بوده محل عقد قانونه موافق اولمق اقتضا ایدر . کورلیور که قانون شخصی ویا قانون ملکی ایله مسئله یی حل ایتک قابل دکلدر . بونلردن باشقه قانونلر که نظر اعتباره آلماسی ، و تطبیق مقتضی قانونی تعیین ایچونده رابطه حقوقیه نک ایدن اینی به تحلیل و تدقیق ایدلمسی ایجاب ایدر .

ثالثاً : بوتقسیم مطلق و قطعیدر ؛ نه شخصی ، نه ده ملکی احکام زمره سنه داخل اولمیان شیرلی ده برطاقم حیل حقوقیه ایله بونلر میانسه ادخال ایدیورلردی . چونکه مقصدلری احکام قانونیه نک بر مملکت خارجده مرعی اولوب اولمادیغنی تعیین ایتکدی . بر مملکت داخلنه منحصر اولان عاداتی ملکی استاتو ایله ، و باشقه عاداتله اداره اولونان مملکتده اشخاصی تعقیب ایدن احکامی ده شخصی استاتو ایله قاریشیدیردیلر . حال بوکه نه شخصی ، نه ده ملکه تعلق ایتمین - مقالونک تفسیری ، و معاملات رسمیه سی کبی - موادی بر طاقم حیلرله بوایکی قسمدن برینه ادخاله مجبور اولدیلر .

حقیقته بونلر بوتقسیمک خارجنده قالمق و هیچ بر قسمه داخل بولنماق لازم ایدی . بوسیدن تقسیمک مطلقیت و قطعیتنه حکم ایتک ضروری بولنور که بومحدود غایت مهمدر .

« استاتو یی علما »

بونلر : اوچ صنفدر :

(۱) - اون آلتنجی عصر فرانسز علماسی : « دارژانتره (1519-1590) d'Argentré ، دومولن (1500-1566) Dumoulin ، کی قوکی Guy Coquille » نام مؤلفلردر .

(۲) - ۱۷ نجی عصرک بلجیقا و هوللاندای علماسی : « بورغوینی Bourgoigne ، پول ووته Paul Voet ، و اوغلی ژان ووته Joan Voet » الخ

(۳) - ۱۸ نجی عصرک فرانسز علماسی : « بولنوا Boullenois ، فرولان Froland ، بویه Bouhier » الخ . بونلر عصرک افکار فلسفیه سی تأثیر یله دهها زیاده شخصیت احکامه اهمیت ویرمشلردر .

استاتو ره ل و استاتو پرسونل تعبیر لربنک بوگونکی طرز تفهیمی

استاتو نظریه سی اورته دن قالمش اولمقله برابرینه استاتو ره ل و استاتو پرسونل تعبیراته تصادف ایدلمکده در . نته کیم لوزان صالح معاهده سنه مربوط اقامت و صلاحیت عدلیه مقاوله سنک اون آلتنجی ماده سنده ده (استاتو پرسونل) دن بحث ایدلمشدر که احکام شخصی صورتنده ترجمه ایدلمشدر .

حقوق خصوصیه دوله الیوم مستعمل اولان بو تعبیراتک مفهومی ، قدیم استاتو نظریه سنک ویردیک معنادن پک فرقلی در . استاتو ره نل ویا استاتو پرسونل دینلنجه آرتق استاتو جیلرک آکلادقلری کبی شخصی تعقیب ایتیموب داخل ملکه منحصر اولان استاتو ویا خود شخصی کیتدیک برلرده تعقیب ایدن قانون شخصی معناسی وارد خاطر اولماز . بو کون استاتو پرسونل دینلنجه شخصک موقع حقوقیسنی تعیین ایدن احکام مخصوصه نك هیئت مجموعه سی آکلشلق لازم کلیر ؛ مثلا شخصک احوال مدنیه سی ، اهلیتی ، عائله مناسبات وروابطی (رشد ، حجر ، تنی ، اولاد ایدیمه ، اذن ، وصایت ، نکاح ، نسب الخ کبی) شخصک موقع حقوقیسنی تعیین ایدن احکامدر . بونلره متفرع نه قدر مواد موجود ایسه هپسی بدن استاتو پرسونلی تشکیل ایدر . بوکا احکام شخصی ویا احکام اشخاص دیمک موافق اولور . [اقامت و صلاحیت عدلیه حقنده کی مقاوله نك مترجم نسخه سنده احکام شخصی تعبیری قوللانیلمشدر .] اشبو احکام شخصی لایتغیر اولق لازم کلیر ، یعنی هر مملکتده جاری اولمالدر . لکن بولایتغیرلک صفی احکام شخصی نك اوصاف میزه سندن دکلدر . چونکه دها برطاقم احکام واردر که ، احکام شخصی کبی لایتغیردر ، یعنی خارج مملکتده جاریدر ؛ مثلا : مقاولانک حکم و تأثیری ، احکام شخصی کبی هر یرده معتبر اولق لازمدر . بوندن دولایی احکام شخصی عدالینه داخل اولسی ایجاب ایتمز . استاتو جی علمانک طرز تلقیسی بوکامخالفدر . زیرا اونلر هر مملکتده جاری و معتبر اولسی لازم کلن احکامی ، شخصی استاتودن عدايدرلردی ؛ بوکون بو فکر مردوددر . استاتو پرسونل دینلنجه برملکدن دیگر برملکه کیدلایکی وقت تغیر ایتیم احکام معناسی آکلشلمیوب شخصی دوغریدن دوغری به تعلق ایدن احکام مفهومی قصد ایدیلیر که ، بو احکام شخصی نك لایتغیر اولسی مسئله سی درجه ثانیه ده قالیر .

استاتو ره نله کلنجه : اشیایه تعلق ایدن احکامک هیئت مجموعه سی یعنی احکام مالیه ویا احکام اموال معناسنده در . اشیانک منقول و غیر منقول اولسی حائز تأثیر دکلدر . استاتو جی علما استاتوره نلدن بومعنائی قصد ایتیمورلردی . (ده سپانیه مراجعت ص ۳۱۰)

« نظریات هریمه وهاضره »

(۱) انکلیز و آمریقان علمایی ؛ - بونلر دره بکلك عنعنانه صادق قالدقلرندن قوانینک ملکیتی قبول ایدرلر . قانون اجنبینک جریان احکامنه مساعده ایتملری منفعت اساسنه تعبیر

آخره « قومیتاس جنسیوم Comitas gentium » اساسه مستنددر. بومسئله ده محاکم حاکم مطلق اولوب هیچ بر پرنسبیه ده تابع بولونمادیغدن انکلیز و آمریقان حکامی ، بر حقوق خصوصیه دول قاعده سنک تعامل ملیرنده مظهر قبول اولوب اولمادیغنی تقدیرده تمامیه کیفی حرکت ایتمکده در . بونک نتیجه سی اوله رق مقررات متیخذده یکنسقی و آهنگ کوریله جک یرده تنوع و اختلاف مشاهده ایدلمکده در که بوکا نظراً اجتهاد محاکمی تثبیه و بوبابده بر قناعت حصوله امکان بولونه ماز .

بواساس ذاتاً مردوددر . بوندن ماعدا هر دورلو اختلافاتی ده حله کافی دکلدر . بوسبیله انکلیز مؤلفرلنده آنارتحول کورلمکده باشلامشدر . بعض مؤلفین اختلاف قوانین مسائلی حقوق دول مباحثدن عدایمدکاری کبی بوخصوصده دولتلرک بین الملل مناسباتک اهمیت نقاطنده اولدیغنی کبی ائتلاف ایتلمیرینه ده امکان کورمه مکده درلر . اولره نظراً قوانین خصوصیه اختلافانده منافع افراد ، و افراد آره سنده کی دعاوی موضوع بحث اولوب بین الملل ماهیتده هیچ برشی مشهود اولماز . نته کیم اختلاف قوانین قواعدینی ، حقوق خصوصیه داخلیه اقسامندن عدایملرندن آکلاشیلهمقده در . دیمک اولور که قانون اجنینه ک تطبیقنه مجامله نك باشلیجه یکنه سبب اولمادیغنی تصدیق ایدیورلر . بویله جه حقوق خصوصیه دول تلقیسنه یا قلاشمش بولونیورلر .

(۲) آلمان مؤلفلری - بونلرده مختلف مسلکده در . « هووس » Hauss طرفینک قبول ایتدکاری غالباً مظنون اولان قانونک تطبیقنی تکلیف ایتمشدر . بنابرین طرفینک اتباع ایتمک ایسته دکاری قانونی آراشدیرمق ایجاب ایدر . حاکم بوکا دائر امارده تصادف ایتزه کندی قانونتی ، بونده ده احکام لازمه بولمازسه بعضاً اقامتگاه قانونتی بمضاده منازع فیه اولان شیک بولندیغنی محل قانونتی نظراعتباره آلمسی لازم کلیر .

بونظریه اشخاصک اراده سی قانونک فوقه چیقارمقده در . زیرا بر قانون اجنیه یی اختیار ایدرک قانون ملینک اوامر قطعیسنه اتباعدن قانمنق ممکندر . حالبوکه بویله بر نتیجه یی قبول ممکن اولماز . برده دائما طرفینک مقصدینی آراشدیرمق کبی ایقاع ایتدیگی مشکلاتدن صرف نظر حاکمه ، انتظام عامیه مغایر اولسه ده ، عاقدینک تعین ایتدکاری قانونی تطبیق ایتمک مجبوریتنی تحمیل ایتمکده در ، که تجویز ایدیلهمز .

بونظریه نك دوعری اولان جهتی ده واردر : اوده بعض روابط حقوقیه ده عاقدینک حاکمیت اراده سی قبول ایلهمسیدر . نته کیم مقاولانده بوقاعده جاریدر .

وه خترك فكرى : آلمان مؤلفلردن وه ختر اختلاف قوانینك حلدنه حقوق مكاتبه مشروعیه رعایت ایدن قانونك تطبیقی موافق کوریور . فقط بو خصوصده بر معیار صحیح ویرمیور . بنابرین حقوق مكاتبه مراعات ایدن بر جوق قانونلر بولندیقی تقدیرده هانکیسینك معتبر اولدیغی جای سؤالدر .

بوندن ماعداحقوقك مكاتب اولدیغی کلامق ایچون هانکی قانونه کوره مشروع صورتده اکتساب اولندیغی بیلیمك لازم کلیرکه ، بوتقدیرده شایان تطبیق اولان قانونی بولمق ایچون اونی اولجه بیلیمك ایجاب ایدر . (وه خترك اصل مسلکی ایلریده بیان ایدیه جکدر)

« شهفه Schaeffner » : - رابطه حقوقیهك حصوله کلدیکی (تشکل ابتدکی) محل قانونك تطبیقی تکلیف ایتمشددر : مثلاً : مقاولات ایچون عاقدینك ائتلاف و تراضی ایتدکلری محل قانونی ، احوال مدنیه و اهلیت خصوصنده اقامتگاه قانونی نظر اعتباره آلملیدر . کذا اموالك هیئت مجموعه سی حقنده اقامتگاه قانونی فقط معین فلان و یافلان مال حقنده بولندقلری محل قانونی تطبیق ایدملیدر . - بومعیار هر نوع روابط حقوقیه تماماً تطبیق ایدیه مز ؛ یعنی هر نوع روابط حقوقیهك محل صدورینی تعیین هر زمان قولای دکلدر . مثلاً مقاولانده بونی تعیین ممکن اولدیغی حالده ارث خصوصانده آنجق رابطه حقوقیهك تحلیلندن سوکره قابل اوله بیلیر . بوتحلیل ایسه غایت نازك و مشکلددر . برده بونظریه روابط حقوقیهك یالکز بر عنصرینه اهمیت عطف ایدوب دیکر لرینی اهل ایدیور . حال بوکه بالاخره کوروله جکی اوزره یالکز محل صدور ویا محل انشا ، حل مسائله کافی اولیوب بعضاً (مقاولانده اولدیغی کبی) عاقدینك اراده سنه ، بعضاً اموالك بولندقلری محله و بعضاً اشخاصك تابعیتنه اهمیت مخصوصه عطف ایدیلیر .

« ساوینی Savigny » - رابطه حقوقیهك ماهیتی اعتباریه مربوط بولندیغی محل قانونك تطبیقی تکلیف ایتمکده در . مثلاً شخصك اوصافدن متولد مناسبات و روابطك حیزی اقامتگاه اولدیغندن احکام اشخاصده اقامتگاه قانونی تطبیق ایتك ایجاب ایدر . دیمك اولیورکه تطبیق ایدیهك جك قانون ، رابطه حقوقیهك ماهیتی ایله تعیین ایدر .

آنجق ساوینیك بوصورتله ایضاح ایتدیكمز نظریه سی مهم صورتده افاده ایدلمشددر . رابطه حقوقیهك حیزملکیسی قانونی تطبیق ایتلیردیورکه معناسی ایجه کلاسیله میور . بوندن دولایی مؤلفینك اعتراضه هدف اولمشدر . بوندن ماعدای بو کونکی طرز تلقیسنه

کوره استاتو پرسونل - احکام شخصیه - خصوصنده اقامتگاه قانونه اهمیت ویریبور که مردوددر .

مع مافیه نظریه سنک اساسی متیندر ؛ تطبیق ایدیه جک قانونی تعیینده رابطه حقوقیه نك ماهیتی نظر اعتباره آلملیدر . چونکه ساوینی نك دیدیکی کبی مساوی بر درجه مدنیته واصل اولمش اولان اقوام آراسنده بر مشارکت حقوقیه یعنی مسائل حقوقیه بی فهم وادراک وحل وحسم خصوصنده مماثلت حصوله کلمش اولدیغندن بر رابطه حقوقیه نك تقدیرنده هرملکنده عین اساساته ابتنا ایدلمسی طبعیدر . بنابرین اختلاف قوانین کیفیتی هررابطه حقوقیه ک موافق اولان قانونی تعیین مرتبه سنه اینمشدر .

دیگر نظریه بر زمانلر آلمان محاکمی بالخاصه وه خترك بروجه آتی مسلیکنه مربوط قالمشدر : شوبله که حاکم اول امرده کندی قانونی تطبیق ایله مکلف اولوب قانونک سکوتی تقدیرنده اونک روحندن بالاستخراج لازم التطبیق اولان قانونی تعیین ایدر . واضع قانونک مقصدینی ، فکر اساسیسی کشفه مقتدر اوله مازسه دوعرودن دوعرویه کندی قانون ملیسنه رجوع ایله اونک احکامی تطبیق ایدر . زیرا کندیسی ایچون واجب الرعایه اولان یکانه قانون ، اودر . بوطرز حرکتله صلاحیت تشریعه وصلاحیت عدلیه یکدیگریله مزج ایدلمش و دائماً حاکم قانونک *lex fori* تطبیقنده افراط ایدلمش اولور . بعضاً بوصورت حل باشقه برطرزده افاده ایدلمکده در : روابط حقوقیه نك محل نفاذی قانونی تطبیق ایدلملیدر . فی الحقیقه دعوا محل نفاذده اقامه ایدیلیر ، و حاکمده کندی قانونی تطبیق ایدر .

بواصول ، مناسبات بین الدولک دوچار عقامت اولمسی مستلزمدر . زیرا بر رابطه حقوقیه نك محل نفاذی اکثری احوالده اولجه غیر معین اولدیغندن طرفین هانکی قانونه تابع اوله جقلرینی بیله مزملر . برده هووس حقنده درمیان ایدیلن اعتراض بونک حقنده ده وارددر : طرفین بر عقددن متولدواجباتک محل اداسنی بالذات تعیینه صلاحیتدار اولدقلرینه نظراً ایسته دکلی قواعدی و حق قانون ملیترینک تغیردن نهی ایتدیکی خصوصاًنده بالخاصه احوال واهلیت خصوصلرنده هر هانکی مملکت احکامی اختیار واتخاذایده بیله جکلری طبعیدر . بوایسه جائز اوله ماز . دیگر طرفدن لازم التطبیق اولان قانونی تعیینه خادم احوالدن بالکزرینی یعنی محل نفاذی نظر اعتباره آله رقی دیگر لرینی مثلاً اشیانک بولوندیفی

حل ، طرفینک اراده سی ، تابعیت الخ کبی صیره سنه کوره بو باده اک زیاده حائر نفوذ وتأثیر اوله بیله جک خصوصاتی اهل ایتمکده در . کذا اختلاف قوانین ایچون بر صورت حل کشف ایتمک اوزره محاکمه قانون ملیرینک روحی تدقیقه صلاحیت بخش اولوناماسی کیفی ومختلف صورت حللره میدان آچارکه اجتهاد محاکمی ثبوت واستقراردن محروم قیلار . دیگر طرفدن قانونک اختلاف قوانینک حلی ایچون بر حکمی احتوا ایتدیکی وروحندن لازم التطبیق اولمق اوزره هانسی قانونی ترجیح ایده جککی کشفه امکان بولونمادیفی تقدیرده ینه قانون ملی به رجوع مجبوریتندن دولایی حکامده دائما ومنحصراً قانون ملی به مربوط قالمقده وهر اختلاف *lex fori* اولمق اعتباریه قانون محلینک تطبیقیله حل ایدلمکده در . بو صورته انکلیز وآمریقان علماسی حقوق خصوصیه دولی *Common law* ه ادخال ایندکاری کبی آلمانلرده حقوق خصوصیه دولی کندی قانونلرندن استخراج ایده جکلرندن نتیجه ایکی اصولدهده مساوی اولیور : اوده قانون اجنینک همان دائما ردندن ومنازعه بی حل ایدن حاکمک قانون ملیسنک تطبیقندن عبارتدر .

[مابعدی وار]

حقوق خصوصیه دول مدرسی

معمراً