

LA TEORIA GENERALE DELLA COMPETENZA GIURISDIZIONALE

Hasan ERMAN

L'Autore ha cercato le basi di una teoria generale della competenza giurisdizionale nel campo di diritto internazionale privato.

I — Le norme generali concernenti la competenza giurisdizionale nel diritto internazionale privato :

Come è noto non si può trovare una teoria generale per il conflitto delle leggi. Così, non si può elaborare una teoria di competenza giurisdizionale, giacchè in questo campo le tendenze nazionali sono molto più intense. Eccezion fatta dalle norme che si applicano alle persone che usufruiscono della immunità diplomatica, agli Stati e ai Capi di Stati non si può parlare di una norma internazionale della competenza giurisdizionale.

II — Le rispettive influenze della competenza giurisdizionale e del conflitto delle leggi :

I — L'influenza del tribunale sulla legge da applicarsi :

- a) E logico che il tribunale nel scegliere la legge applicabile al caso, dovrà decidere secondo la "lex fori".
- b) Inoltre, l'influenza del tribunale si estende anche al problema del "rinvio".
- c) Così, nei casi in cui si debbono applicare le norme del diritto internazionale privato, queste norme sono precisate dalla "lex fori".
- d) Tra i casi delegati al tribunale competente l'ordine pubblico si trova in primo piano.
- e) Per esempio, se in un certo caso si deve applicare la legge inglese è fuori commento che la miglior interpretazione può esser fatta da un giudice inglese.

2 — *L'influenza della legge applicata sulla competenza giurisdizionale :*

a) L'applicazione di alcune leggi può interessare talmente l'ordine pubblico, che l'applicazione ed il controllo di esse non possono essere lasciati al tribunale di un'altro paese.

b) Al di fuori dell'ordine pubblico, talora per tecnica di diritto, talora per criteri di opportunità, la legge applicata indica la competenza giurisdizionale.

III — *Il metodo di soluzione nei conflitti di competenze giurisdizionali :*

Fin dal XIV. secolo tutte le scuole possono essere raggruppate in due : 1) Scuola Dommatica; 2) Scuola Eclettica.

L'autore ritiene che le norme tendenti alla risoluzione dei conflitti di competenza giurisdizionale, devono essere dommatiche, cioè devono partire da un postulato. Questo postulato è che ogni tribunale può risolvere ogni caso appartenente alle persone ovvero ai fatti che si trovano o che avvengono entro i confini dello Stato. Però questa regola soffre di alcune eccezioni:

a) *Eccezioni negative* : Alcuni fatti o persone territoriali possono rimanere fuori dalla competenza dei tribunali, per espressa disposizione contenute nei patti internazionali.

b) *Eccezioni positive* : I tribunali di uno Stato possono essere competenti se ci sono le cause di opportunità.

IV — *Le attività nel campo internazionale :*

Nelle attività tendenti ad unificare le norme della competenza generale, tali attività danno un risultato positivo tra i paesi aventi le norme press'a poco uniformi.

CONCLUSIONE : Secondo L'Autore non si può parlare di una teoria generale della competenza giurisdizionale. Ogni Stato che dispone le norme della competenza giurisdizionale, parte dalla nozione di territorialità. È impossibile per il momento imporre a tutti i paesi un sistema unico di competenza giurisdizionale. Si può ottenere un certo risultato soltanto tra i paesi tendenti a realizzare una comunità, come per esempio nel Mercato Comune.