

مجلة نادي قضاة المغرب

مجلة نصف سنوية يصدرها المكتب التنفيذي لنادي قضاة المغرب



المدير المسؤول :

الأستاذ عبد الرزاق الجباري

رئيس نادي قضاة المغرب

رئيس التحرير : الأستاذ نبيل رحيل، العضو المكلف بالشؤون الثقافية

بالمكتب التنفيذي لنادي قضاة المغرب.

الفهرس

- 5..... تقديم
افتتاحية: أدوار الجمعيات المهنية للقضاة وتهافتُ توصيفها كعمل نقابي؟!
7..... عبد الرزاق الجباري

محور الدراسات القانونية والقضائية

- مواقف القضاء الدستوري بخصوص استقلال السلطة القضائية
17..... عبد اللطيف الشتوف
- مظاهر السلطة التقديرية للقضاء في المنازعات العقدية من خلال ظهير الالتزامات والعقود
31..... المصطفى الزرقاني
- الصلح في حوادث الشغل على ضوء القانون 12.18 المتعلق بالتعويض عن حوادث الشغل
67..... نبيلة الفتوحي
- الإجراءات الحمائية للأطفال من خلال اتفاقية لاهاي المؤرخة في 19 أكتوبر 1996: كفالة الأطفال العابرة للحدود نموذجا
103..... عبد العالي بوحالة
- القاضي الزجري والمعايير المعتمدة في تشطير مسؤولية حادثة السير وفقا للقواعد العامة وظهير 02 أكتوبر 1984
129..... محمد القاسمي
- إشكالية التجاوز في البناء على ملك الغير: قراءة في المادة 238 من مدونة الحقوق العينية
149..... محمد أمين الجاعج
- ضمانات حماية الحياة الخاصة أثناء تفتيش الأجهزة الإلكترونية
171..... عماد المجاوي

- إشكالية تفعيل مقتضيات نظام محاصمة القضاة في ظل مشروع القانون 02.23
المتعلق بالمسطرة المدنية

187..... عبد العالي ايت بلحاج

محور تعليق على حكم أو قرار

مدى كفاية الأثر الشخصي لعقد الوعد بالبيع المنصب على عقار للقول باستثناء
هذا العقد من أحكام المادة الرابعة من مدونة الحقوق العينية.

199..... محمد طارق - المصطفى مروني

محور الاجتهاد القضائي (قرارات محكمة النقض)

- القرار رقم 4/76 المؤرخ في 31 يناير 2017 ملف مدني رقم

217..... 2/4/1/782

الشفعة في عقار محفظ - ممارستها داخل أجل السنة من تقييد البيع - إيداع
مقابلها ناقصا - استكمال النقص خارج الأجل - عدم استحقاق المشفوع فيه.

- القرار رقم 7/21 المؤرخ في 12 يناير 2016 ملف مدني رقم

219..... 2015/7/1/1677

دعوى القسمة - طرفاها طليقان - الدفع بعدم البت فيها لكونها من تبعات
الطلاق - إثارته أول مرة أمام محكمة النقض - عدم الجواز.

- القرار رقم 7/09 المؤرخ في 03 يناير 2017 ملف مدني رقم

221..... 2016/7/1/981

بيع عقار على الشيعاء - حدود نطاقه - الاقتصار على حصة البائع الشائعة -
تطبيق الفصل 973 من قانون الالتزامات والعقود.

- القرار رقم 3/679 المؤرخ في 15 نونبر 2016 ملف مدني رقم
224.....2015/3/1/1272
- دعوى الإفراغ من أرض جماعية - رفعها من قبل الجماعة - عدم الإدلاء بإذن
للترافع - تصحيح المسطرة بالإدلاء به أثناء المرحلة الابتدائية - صحة الدعوى.
- القرار رقم 6/581 المؤرخ في 15 نوفمبر 2016 ملف مدني رقم
529.....2014/6/1/1740
- تعرض الغير الخارج عن الخصومة - مفهوم الغير - تطبيق الفصل 303 من
قانون المسطرة المدنية.
- القرار رقم 8/479 المؤرخ في 19 شتنبر 2017 ملف مدني رقم
231.....2017/8/1/3589
- التعرض على طلب التحفيظ - المتعرض ابن وارثة من ورثة مورث طالب
التحفيظ - ادعاء طالب التحفيظ القسمة الرضائية مع مورثة المتعرض - إثبات
القسمة على من يدعيها - خلو الملف من أي وسيلة تثبتتها - صحة التعرض.
- القرار رقم 8/577 المؤرخ في 7 نوفمبر 2017 ملف مدني رقم
233.....2017/8/1/1524
- التعرض على مطلب التحفيظ - ادعاء المتعرض للتملك على الشيع - ثبوت
استمرار حالة الشيع - عدم التحقق من انطباق المساحة مع ما في سند الملكية -
أثره القانوني.
- القرار رقم 2521 المؤرخ في 16 نونبر 2016 ملف اجتماعي رقم
235.....2016/2/5/527
- خبرة طبية - الدفع حول شكليتها - إثارته في المرحلة الاستئنافية - عدم الطعن
بالاستئناف في الحكم التمهيدي القاضي بها مع الحكم في الجوهر - عدم قبوله.
- القرار رقم 528 المؤرخ في 24 أكتوبر 2017 ملف شرعي رقم
237.....2017/1/2/37

تطبيق للشقاق - مستحقات الزوجة والأطفال - ضرورة إبراز عناصر القانون المعتمدة في تقديرها.

- القرار رقم 397 المؤرخ في 23 مارس 2016 في ملف التسليم رقم

238..... 2016/3/6/21179

مسطرة طلب تسليم المجرمين - موضوعها حكم بالإدانة من أجل جريمة التفالس التدليسي - عدم اتسامها بأي طابع سياسي - الموافقة على الطلب.

- القرار رقم 1557 المؤرخ في 28 دجنبر 2016 ملف جنحي رقم

242..... 2016/1/6/15445

مذكرة بحث - طلب إلغائها - تقديمه إلى غرفة الجناح الاستئنافية - الاستجابة له - شطط في استعمال السلطة - اختصاص أصيل للنيابة العامة.

- القرار رقم 692 المؤرخ في 24 يونيو 2015 في الملف الجنائي عدد

244..... 2015/5/6/4936

جناية الضرب والجرح بالسلاح المؤديين إلى عاهة مستديمة - خبرة طبية - إصابة الضحية بعاهة مستديمة جزئيا - تغيير الوصف القانوني إلى جنحة الضرب والجرح بالسلاح - سوء تقدير الوقائع.

- القرار رقم 427 المؤرخ في 11 أكتوبر 2016 ملف جنحي رقم

246..... 2016/12/6/8694

جنحة انتزاع عقار من حيازة الغير - إخراج أحد الزوجين من بيت الزوجية - انتفاء العناصر التكوينية - مقتضيات مدونة الأسرة هي الواجبة التطبيق.

- القرار عدد 735/5 الصادر بتاريخ 5 يوليوز 2017 في الملف الجنائي عدد

248..... 2015/5/6/19257

حرية الإثبات - العبرة في تكوين قناعة المحكمة - بسط يدها على جميع الأدلة المعروضة أمامها - سواء في الحكم بالبراءة أو الإدانة كما إعادة التكييف.

- القرار عدد 9/1089 الصادر بتاريخ 20 يوليوز 2017 في الملف الجنائي عدد 252..... 2017/9/6/13763
- جناية السرقة بالسلاح - إعادة التكييف إلى الفصل 509 ق ج - عدم إيراد الأسباب القانونية والواقعية - إساءة تطبيق الفصل 507 ق. ج.
- القرار رقم 824 المؤرخ في 02 يونيو 2016 في الملف الجنائي عدد 254..... 2016/11/6/6020
- جناية السرقة الموصوفة بحمل السلاح - إعادة التكييف وإعمال الفصل 509 من القانون الجنائي - تأسيسه على عدم توفر عنصر الخطر في استعمال السلاح - عدم تطبيق الفصل 507 من نفس القانون - نقصان التعليل وفساده.
- القرار عدد 2/385 بتاريخ 2022/5/26 الملف التجاري عدد 256..... 2020/2/3/167
- عقد كراء لمدة سنة - تجديده لمدة سنة إضافية - يعطي الحق للمكثري في التعويض الكامل إذا أراد المكري إنهائه.
- قرار عدد 2/305 المؤرخ في 2022/04/21 ملف تجاري عدد 257..... 2020/2/3/1120
- المكري غير ملزم بتوجيه إنذارين بل إنذار واحد فقط وفقا لمقتضيات المادة 26 من ق 16/49.
- القرار 2/10 بتاريخ 2022/1/6 ملف التجاري 2020/2/3/158..... 259
- إنذار بالأداء والإفراغ في إطار المادة 26 من ق 16/49 أجل 15 يوما واحدا للأداء والإفراغ وليس أجلين.
- قرار عدد 2/9 المؤرخ في 2022/1/6 ملف تجاري عدد 2019/2/3/1450..... 261
- إنذار في إطار ظهير 1955/5/24 - القانون الواجب التطبيق هو ظهير 1955/5/24 وفقا لمقتضيات المادة 38 من القانون 16/49.

- 263.....- القرار عدد 2/71 المؤرخ في 2022/1/27 ملف تجاري عدد 2020/2/3/1103
صفة المكري في توجيه الإنذار - عدم التوفر على ثلاثة أرباع،
تجريد الإنذار من أثره - نعم.
- 264.....- القرار عدد 2/75 المؤرخ في 2022/1/27 تجاري 2019/2/3/1446
إفراغ المحل للاحتياج الشخصي حق للمكري، سواء لاستعماله شخصيا أو
بواسطة الغير، المادة 26 والمادة 7 من ق 16/49.
- 265.....- القرار عدد 2/76 المؤرخ في 2022/1/27 ملف تجاري عدد 2019/2/3/1629
التصريحات الضريبية مجرد عنصر من العناصر المحددة للتعويض - عدم التوفر
عليها يعطي للمحكمة السلطة التقديرية للاستئناس بالخبرة أو أي إجراء
للتحقيق تراه مناسبا.
- 266.....- القرار عدد 2/37 المؤرخ في 2022/1/13 ملف عدد 2019/2/3/466
المكري ملزم بصيانة العين المكراة أثناء سريان العقد - المادة 638 من ق ل ع .
- 267.....- القرار عدد 2/34 المؤرخ في 2022/1/13 ملف تجاري عدد 2019/2/3/1068
محل آيل للسقوط، قاضي المستعجلات هو المختص بالبت في دعوى الإفراغ مع
تحديد التعويض الذي يستحقه المكري في حالة حرمانه من حق الرجوع.
- 268.....- قرار عدد 2/15 المؤرخ في 2022/1/6 ملف تجاري عدد 2020/2/3/1167
طلب تحديد التعويض الاحتياطي وفق المادة 7 من ق 16/49.
المحكمة ملزمة بتحديدده مع تعليق الاستفادة منه على تحقق الشروط القانونية
المطلوبة.
- 269.....- القرار عدد 2/173 المؤرخ في 2022/3/3 ملف عدد 2019/6/3/1107
رجوع الاستدعاء بعبارة محل مغلق باستمرار يعطي الحق للمكري في طلب
الإفراغ بمجرد انتهاء الأجل طبقا للمادة 26 من ق 16/49

استكمال إجراءات التبليغ - لا

- 271..... - القرار عدد 2/170 المؤرخ في 2022/3/3 ملف تجاري عدد 2019/2/3/1386. 2019/2/3/1386
عرض مبالغ - اعتبار تاريخ العرض وليس تاريخ تحرير المحضر - محضر
المفوض القضائي حجة رسمية لا يطعن فيها إلا بالزور.
- 272..... - القرار عدد 2/552 المؤرخ في 2022/7/21 ملف تجاري عدد 2020/2/3/1105. 2020/2/3/1105
ورود خطأ في العنوان لا ينال من صحة الإنذار مادام أن الطرفين يرتبطان بمحل
واحد فقط.
- 273..... - قرار عدد 2/321 المؤرخ في 2022/4/28 تجاري عدد 2019/2/3/1381. 2019/2/3/1381
عقد كراء كتابي، يجب إثبات كل ما ينبثق عنه كتابة وفقا لمقتضيات المادة 444 من
قانون الالتزامات والعقود.
- 274..... - القرار 253/1 المؤرخ في 2022/4/20 ملف تجاري رقم 1250/3/1/2021. 1250/3/1/2021
لا تأثير لحالة الطوارئ على الالتزام بأداء الكراء.
- 275..... - رقم القرار 2/377 بتاريخ 2022/5/19 ملف تجاري 2020/2/3/215. 2020/2/3/215
تغيير النشاط من مطعم إلى حانة - إفراغ - نعم.
- 276..... - القرار 2/505 بتاريخ 2020/11/19 ملف تجاري 2018/2/3/1646. 2018/2/3/1646
إضافة نشاط بيع الألبسة التقليدية لنشاط بيع الأثواب لا يعتبر تغييرا للنشاط
موجبا لفسخ العقد والإفراغ.
- 277..... - القرار 2/102 بتاريخ 2020/2/20 ملف تجاري 2018/2/3/239. 2018/2/3/239
إحداث تغييرات بالعين المكراة: ضرورة الحصول على إذن كتابي - نعم.
- 278..... - قرار عدد 2/522 مؤرخ في 2022/7/7 ملف تجاري عدد 2021/2/3/119. 2021/2/3/119
إضافة نشاط مكمل للنشاط الأصلي لا يعتبر تغييرا للنشاط موجبا للإفراغ.
- 279..... - رقم القرار 2/551 بتاريخ 2022/7/21 رقم الملف 2019/2/3/1445. 2019/2/3/1445

إنذار بالإفراغ للهدم وإعادة البناء في إطار ظهير 1955/5/24 ثبوت عدم جدية السبب وتقديم دعوى التعويض الكامل بعد دخول القانون 16/49 حيز التنفيذ -تطبيق ظهير 1955/5/24 وليس ق 16/49.

281..... - قرار عدد 2/466 مؤرخ في 2022/6/16 ملف تجاري عدد 2021/2/3/1315
ورثة المكري غير ملزمين بإشعار المكري بحوالة الحق.

282..... - قرار 2/203 بتاريخ 2022/3/17 ملف تجاري عدد 2020/2/3/135
إنذار بالإفراغ للاحتياج الشخصي -حوالة الحق تنتج أثرها ولو بمناسبة الدعوى المطروحة أمام القضاء -المادة 195 من ق ل ع.

283..... - القرار عدد 862/1 بتاريخ 16/12/2021 ملف تجاري عدد 1857/3/3/2019
يسأل المكري عن هلاك العين أو تعيينها الحاصل بفعله أو بإساءته لاستعمالها، وإذا لم تحرر قائمة تثبت حالة العين المكراة أو وصفها فذلك إنما يحمل على أن المكري تسلمها في حالة حسنة.

284..... - القرار عدد 2/656 بتاريخ 2021/12/9 ملف تجاري عدد 2/3/229
لا يوجد قانونا ما يمنع وكيل المكري من إبرام عقد كراء مع الشركة التي يمثلها.

285..... - القرار عدد 2/658 بتاريخ 2021/12/9 ملف رقم 2019/2/3/1444
المكري غير ملزم بإثبات الاحتياج مادام قد أبدى استعداده لأداء التعويض الكامل.

286..... - القرار عدد 2/665 بتاريخ 2021/12/9 ملف تجاري 2020/2/3/905
أجل ستة أشهر لرفع دعوى الإفراغ يبتدىء من تاريخ انتهاء الأجل الممنوح في الإنذار.

287..... - القرار عدد 2/619 بتاريخ 2021/11/25 ملف رقم 2019/2/3/1842
المكري غير ملزم بضمان مجرد التشويش المادي على الاستغلال من دون أن يدخل من ضمنه ادعاء الغير حق على العين المكراة.

- 288..... القرار 2/673 بتاريخ 2021/12/16 ملف رقم 2020/2/3/164.....
 حوالة الحق - في بيع الأصل التجاري- لا تصح إلا عن طريق التبليغ الرسمي
 أو قبولها من طرف المحال له في محرر ثابت التاريخ.
- 289..... القرار 2/31 بتاريخ 2021/1/14 ملف تجاري 2019/3/2/228.....
 حسب المادة 32 من القانون 16-49 فان ظهور المكثري أثناء تنفيذ الأمر
 بالاسترجاع يوقف التنفيذ
 ضرورة سلوك مسطرة إرجاع الحالة إلى ما كانت عليه - لا.
- 291..... القرار 1/522 بتاريخ 2021/7/27 ملف تجاري 2021/2/3/261.....
 صدور حكم بالإفراغ كاف للتشطيب عل العنوان من السجل التجاري على
 الرغم من وجود دائن مقيد.
- 292..... القرار 2/542 بتاريخ 2021/10/28 ملف تجاري 2019/2/3/1748.....
 إضافة نشاط بيع قطع الغيار إلى نشاط بيع السيارات لا يعتبر تغييرا للنشاط
 موجبا للإفراغ .
- 294..... قرار 2/543 بتاريخ 2021/10/28 ملف تجاري 2019/2/3/1749.....
 إضافة نشاط بيع التذاكر واستخلاص الفواتير يعتبر نشاطا مكملا لإصلاح
 الحواسيب - عدم جدية السبب - نعم.
- 295..... القرار 2/84 بتاريخ 2021/2/11 ملف تجاري رقم 2018/2/3/885.....
 تغيير النشاط المتفق عليه بالعقد يعتبر خرقا للفصل 663 من ق ل ع ويشكل سببا
 خطيرا يبرر فسخه.
- 297..... القرار 2/649 بتاريخ 2021/12/2 ملف تجاري 2019/2/3/2091.....
 طلب المصادقة على الإنذار يكفي التنصيص عليه بصلبه ولا ضرورة لتضمينه
 في طلب الفسخ.

- 299.....- القرار 2/545 بتاريخ 2021/10/28 ملف تجاري 2019/2/3/1752.....
إنذار بالأداء والإفراغ ينتج آثاره سواء ضمن جزاء الفسخ أو الإفراغ.
- 300.....- القرار 2/688 بتاريخ 2021/12/16 ملف تجاري 2019/2/3/1916.....
إعفاء المكري من أداء التعويض إذا كان المحل آيلا للسقوط لا يمنع المكري من طلب تحديد التعويض الكامل إذا حرم من بعد من حق الأسبقية.
- 301.....- القرار 2/148 بتاريخ 2021/3/11 ملف تجاري 2019/2/3/623.....
الأحكام والإجراءات السابقة لدخول القانون 16/49 حيز التطبيق تبقى منتجة لآثارها وفقا لمقتضيات المادة 38.
- 302.....- القرار 2/375 بتاريخ 2021/7/15 ملف عدد 2019/2/3/735.....
دعوى أداء وإفراغ ضد بعض الورثة دون الباقي - لا -
الطلب غير قابل للتجزئة، نعم.
- 303.....- القرار 2/387 بتاريخ 2021/7/29 ملف تجاري 2019/2/3/698.....
هدم حائط بين المحليين موضوع الكراء موجب للإفراغ وإن لم يشكل خطرا على البناية.
- 304.....- القرار 2/93 بتاريخ 2021/2/11 ملف تجاري رقم 2019/2/3/1785.....
الإنذار بالأداء والإفراغ الذي لا يتضمن أجلا للوفاء لا ينتج أثره فيما يخص التماطل.
- 305.....- القرار 1/370 بتاريخ 2020/09/10 ملف تجاري رقم 2019/1/3/1078.....
إيداع التعويض المحكوم به مقابل الإفراغ خارج الأجل المنصوص عليه قانونا. الجزاء القانوني الذي رتبته المادة 28 من ق 16/49 على هذا الإخلال، هو اعتبار المعني بالأمر متنازلا عن التنفيذ فقط.

307....."محور أنشطة "نادي قضاة المغرب"

محور التشريع

- ظهير شريف رقم 1.23.36 صادر في 23 من شعبان 1444 (16 مارس 2023)
بتنفيذ القانون التنظيمي رقم 13.22 بتغيير وتتميم القانون التنظيمي رقم 100.13
المتعلق بالمجلس الأعلى للسلطة القضائية.....355
- قانون تنظيمي رقم 13.22 بتغيير وتتميم القانون التنظيمي رقم 100.13 المتعلق
بالمجلس الأعلى للسلطة القضائية.....356
- ظهير شريف رقم 1.23.37 صادر في 23 من شعبان 1444 (16 مارس 2023)
بتنفيذ القانون التنظيمي رقم 14.22 بتغيير وتتميم القانون التنظيمي رقم 106.13
المتعلق بالنظام الأساسي للقضاة.....364
- قانون تنظيمي رقم 14.22 بتغيير وتتميم القانون التنظيمي رقم 106.13 المتعلق بالنظام
الأساسي للقضاة.....365
- 371.....محور القضاء الدستوري

محور الدراسات القانونية والقضائية

- مواقف القضاء الدستوري بخصوص استقلال السلطة القضائية
عبد اللطيف الشتوف
- مظاهر السلطة التقديرية للقضاء في المنازعات العقدية من خلال ظهير الالتزامات والعقود
المصطفى الزرقاني
- الصلح في حوادث الشغل على ضوء القانون 12.18 المتعلق بالتعويض عن حوادث الشغل
نبيلة الفتوحي

- الإجراءات الحماية للأطفال من خلال اتفاقية لاهاي المؤرخة في 19 أكتوبر 1996: كفالة الأطفال العابرة للحدود نموذجاً

عبد العالي بوحالة

- القاضي الزجري والمعايير المعتمدة في تشطير مسؤولية حادثة السير وفقاً للقواعد العامة وظهير 02 أكتوبر 1984

محمد القاسمي

- إشكالية التجاوز في البناء على ملك الغير: قراءة في المادة 238 من مدونة الحقوق العينية
محمد أمين الجاعج

- ضمانات حماية الحياة الخاصة أثناء تفتيش الأجهزة الإلكترونية
عماد المجاوي

- إشكالية تفعيل مقتضيات نظام مخاصمة القضاة في ظل مشروع القانون 02.23 المتعلق بالمسطرة المدنية

عبد العالي ايت بلحاج

محور تعليق على حكم أو قرار

مدى كفاية الأثر الشخصي لعقد الوعد بالبيع المنصب على عقار للقول باستثناء هذا العقد من أحكام المادة الرابعة من مدونة الحقوق العينية.
محمد طارق - المصطفى مروني

محور الاجتهاد القضائي (قرارات محكمة النقض)

