



القانون المدني

الإلتزامات

المصادر

(١)

العقد

المجلد الأول

تعريف العقد - التسمية - تكوين العقد - العناصر - المحل - السبب واليقين
دراسة نظرية عقدية مقارنة في ضوء التوجهات التشريعية والقضائية
الحديثة وقانون العقود الفرنسي الجديد (٢٠١٦)

أولم سار الزكزكي

مكتبة حسن فايز

مقر تقيتو مطبعة - بومدين - الجزائر
قائمة الكتب - بومدين
شركة إلكترونية - بومدين
توزيع - بومدين

توزيع - بومدين

القانون المدني

الإلتزامات

المصادر

(١)

العقد

المجلد الثاني

أولم سار الزكزكي

دراسة نظرية عقدية مقارنة في ضوء التوجهات التشريعية والقضائية
الحديثة وقانون العقود الفرنسي الجديد (٢٠١٦)
مع الإشارة إلى المشروع التمهدي لتعديل قانون المسؤولية
العقدية الفرنسي

أولم سار الزكزكي

مكتبة حسن فايز

مقر تقيتو مطبعة - بومدين - الجزائر
قائمة الكتب - بومدين
شركة إلكترونية - بومدين
توزيع - بومدين

توزيع - بومدين

محتوى الكتاب

1- تعريف الالتزام وبيان خصائصه

2- أنواع الالتزام

أ - أنواع الالتزام من حيث موضوعه

1- الالتزام بإعطاء والالتزام بعمل والالتزام بامتناع عن عمل

2- الالتزام النقدي والالتزام العيني والالتزام بقيمة

ب - أنواع الالتزام من حيث مدى الإلزام فيه

3- مصادر الالتزام

أ - التقسيم التقليدي لمصادر الالتزام

ب - التقسيم العلمي لمصادر الالتزام

ت - مصادر الالتزام تبعا للقانون المدني المصري

- خطة الدراسة

الجزء الاول : العقد

فصل تمهيدي : في تعريف العقد وتقسيماته

1- تعريف العقد

-العقد والتصرف القانوني بالإدارة المنفردة

-العقد والاتفاقات غير الملزمة

-دور الادارة في العقد

2- تقسيمات العقود

أ - تقسيم العقود من حيث طريقة التكوين

1- العقود الرضائية والعقود الشكلية والعقود العينية

2- عقود المساومة وعقود الاذعان

-مواجهة الشروط التعسفية في عقود الاذعان

-تفسير العبارات الغامضة في عقود الاذعان

3-العقود التقليدية والعقود المبرمة بوسيلة الكترونية

ب -تقسيم العقود من حيث آثارها

1- العقود الملزمة للجانبين والعقود الملزمة لجانب واحد

2-عقود المعاوضة وعقود التبرع

3-العقود المحددة والعقود الاحتمالية

ج - تقسيم العقود من حيث القواعد المطبقة عليها

1- العقود المسماة والعقود غير المسماة

2-العقود المدنية والعقود التجارية والعقود الإدارية

3-العقود الداخلية والعقود الدولية

د- تقسيم العقود من حيث صفة أطرافها

1-العقود التي تقوم على الاعتبار الشخصي والعقود التي لا تقوم على هذا الاعتبار

2-عقود الاستهلاك

الفصل الاول : تكوين العقد

المبحث الاول : أركان العقد

المطلب الاول : التراضي : وجوده وصحته

الفرع الاول : وجود التراضي

1-التعبير عن الإدارة

-كيفية التعبير عن الإدارة

-الوقت الذي ينتج فيه التعبير عن الإدارة أثره القانوني

-أثر الموت أو فقد الأهلية على التعبير عن الإدارة

-الاختلاف بين الإدارة والتعبير عنها : الإدارة الباطنة والإدارة الظاهرة

-التعبير عن الإدارة بواسطة نائب : النيابة في التعاقد

مفهوم النيابة وأهميتها وأنواعها

شروط النيابة

آثار النيابة

تعاقد النائب مع نفسه

2-عناصر التراضي

1-الايجاب

-تعريفه وخصائصه

-مدى التزام الموجب بالإبقاء على الإيجاب : القاعدة العامة والاستثناء

-سقوط الإيجاب

-الايجاب والمفاوضات قبل التعاقدية

-التنظيم التشريعي للمفاوضات في قانون العقود الفرنسي الجديد

ب- القبول

-تعريفه وشروطه

-حرية قبول الإيجاب أو رفضه

-شكل القبول

-بعض الصور الخاصة للقبول

القبول في عقود الاذعان

القبول في التعاقد بطريق المزايدة أو المناقصة

القبول في العقود المبرمة إلكترونيا

-نطاق القبول

3-زمان ومكان انعقاد العقد

-أهمية تحديد زمان ومكان انعقاد العقد

-الزمان والمكان في حالة التعاقد بين غائبين أو التعاقد أو التعاقد عن بعد

حالة خاصة : التعاقد عبر الانترنت

4- الاتفاقات الممهدة للتعاقد

أ- الوعد بالتعاقد

-مفهومه وصوره

-شروطه

-آثاره

-جزاء الإخلال به

ب- الوعد بالتفضيل

-المقصود بالوعد بالتفضيل

-آثاره وجزاء الإخلال به

ج- اتفاق التفاوض (الاتفاق المبدئي)

-مفهومه وطبيعته

-آثاره

-جزاء الإخلال به

د- التعاقد بالعربون

الفرع الثاني : صحة التراضي : وسائل حماية الرضاء التعاقدية

1- الوسائل التقليدية لحماية الرضاء التعاقدية : عيوب الإرداة

أ- الغلط

-تعريفه وأنواعه

-شروط الغلط الذي يعيب الإدارة

-آثار الغلط

ب- التدليس

-تعريفه وأنواعه

-شروط التدليس

-آثار التدليس

ج- الإكراه

-تعريفه

-شروط الإكراه

حكم الاكراه الناشئ من ظروف خارجية (حالة الضرورة والتبعية)

-آثار الاكراه

د- الاستغلال

-تعريفه وتمييزه عن الغبن

-شروط الاستغلال

-آثار الاستغلال

-استثناء من أحكام الاستغلال

2-الوسائل الحديثة لحماية الرضاء التعاقدى : الالتزام قبل التعاقدى بالإعلام ومهلة التروى والتفكير

-تمهيد

أ- الالتزام قبل التعاقدى بالإعلام

-التعريف بالالتزام قبل التعاقدى بالإعلام

-أساس الالتزام قبل التعاقدى بالإعلام

-شروط وجود الالتزام قبل التعاقدى بالإعلام ومضمونه

-جزاء الإخلال بالالتزام قبل التعاقدى بالإعلام

ب- مهلة التروى والتفكير

المطلب الثانى : المحل

الفرع الاول : إمكانية المحل

-وجود المحل

-عدم استحالة المحل

الفرع الثانى : تعيين المحل

-تعيين محل الالتزام إذا كان مبلغا من النقود

-القضاء المقارن بشأن تحديد الثمن فى عقود التوزيع

الفرع الثالث : مشروعية المحل

-مفهوم النظام العام وخصائصه

-مصادر النظام العام

-تقسيمات النظام العام

-الآداب العامة

-أمثلة على تطبيق النظام العام والآداب فى روابط القانون الخاص

المطلب الثالث : السبب

تمهيد وتقسيم

الفرع الاول : سبب الالتزام أو السبب الموضوعى

-المقصود به فى الأنواع المختلفة من العقود

-ضرورة وجود سبب الالتزام

-هل يشترط أن يكون سبب الإلتزام صحيحا ومشروعا

-إثبات سبب الالتزام

الفرع الثاني : سبب العقد

-المقصود به وأهميته

-يشترط في سبب العقد أن يكون مشروعاً

-يجب أن يكون الباعث داخلاً في دائرة التعاقد

-إثبات سبب العقد

الفرع الثالث : السبب في مشاريع تعديل القانون المدني الفرنسي

-السبب في مشروع كاتالا

-التخلي عن السبب في مشروع وزارة العدل

الفرع الرابع : مضمون العقد في قانون العقود الفرنسي الجديد

المبحث الثاني : جزاء الإخلال بشروط تكوين العقد : البطلان

المطلب الأول : أنواع البطلان وأساس التمييز بينها

-البطلان المطلق والبطلان النسبي – معيار التمييز

-موقف الفقه والقضاء

-البطلان المطلق والبطلان النسبي بين مشاريع تعديل القانون المدني الفرنسي وقانون العقود الجديد

المطلب الثاني : أهمية التفرقة بين البطلان النسبي

الفرع الأول : من له حق التمسك بالبطلان وكيفية تقريره

-من له حق التمسك بالبطلان

1-الإجازة

2-التقدم

الفرع الثالث : آثار البطلان

1-الأثر الرجعي للبطلان

أ -الأثر الرجعي للبطلان فيما بين المتعاقدين

ب -الأثر الرجعي للبطلان في مواجهة الغير

-المسؤولية المترتبة على بطلان العقد

2-البطلان الجزئي أو انتقاص العقد

3-تحول العقد

الكتاب الثاني

الفصل الثاني : آثار العقد

المبحث الأول : نطاق القوة الملزمة للعقد من حيث الموضوع

المطلب الأول : تفسير العقد

الفرع الأول : حالة وضوح عبارة العقد

الفرع الثاني : حالة غموض عبارة العقد

الفرع الثالث : حالة الشك في التعرف على إدارة المتعاقدين

-التفسير وتكييف العقد

المطلب الثاني : تحديد مضمون العقد أو تكملة العقد

المطلب الثالث : التزام المتعاقدين بتنفيذ العقد

الفرع الاول : تنفيذ العقد من قبل المتعاقدين

الفرع الثاني : تنفيذ العقد بحسن نية

-الالتزام بالأمانة أو الاستقامة

-الالتزام بالتعاون

الفرع الثالث : احترام القاضي للعقد : المبدأ والاستثناءات

-نظرية الظروف الطارئة

-موقف القضاء والتشريع من نظرية الظروف الطارئة

-شروط تطبيق نظرية الظروف الطارئة

الشرط الاول : أن يكون العقد مترaxي التنفيذ

الشرط الثاني : أن يكون الحادث الطارئ استثنائيا , عاما غير متوقع ولا يمكن دفعه

الشرط الثالث : أن يترتب على الحادث الاستثنائي أن يصبح تنفيذ الالتزام مرهقا للمدين

-أثر توافر شروط نظرية الظروف الطارئة

-نظرية الظروف الطارئة في مشاريع تعديل القانون المدني الفرنسي

-نظرية الظروف الطارئة في قانون العقود الفرنسي الجديد : المادة 1195 من القانون المدني الفرنسي

المبحث الثاني : نطاق القوة الملزمة للعقد من حيث الاشخاص

المطلب الاول : مبدأ الاثر النسبي للعقد

الفرع الاول : نطاق الاثر النسبي للعقد

1-الغير المعترف بمنزلة المتعاقد

أ -الخلف العام

-المقصود بالخلف العام

-مضمون قاعدة انصراف أثر العقد الى الخلف العام وحدودها

-الاستثناءات على قاعدة انصراف أثر العقد الى الخلف العام

ب- الأطراف الممثلون

ج-المتنازل له عن العقد

2-الغير المرتبط بالمتعاقد

أ - الخلف الخاص

-شروط انصراف أثر العقد الى الخلف الخاص

ب- مجموعة العقود

3-الغير الأجنبي عن العقد

-وضع الدائن العادي

-وسائل تكفل حماية الدائن

الفرع الثاني : الاستثناءات من مبدأ الأثر النسبي للعقد

1-التعهد عن الغير

-التعريف بالتعهد عن الغير

-شروط التعهد عن الغير

الشرط الاول : أن يتعاقد المتعهد باسمه هو لا باسم الغير الذي يتعهد عنه

الشرط الثاني : أن يقصد المتعهد عن الغير وإلزام نفسه بالتعهد لا إلزام الغير الذي تعهد عنه

الشرط الثالث : أن يكون الالتزام الذي أخذه المتعهد على نفسه هو القيام بحمل الغير الذي تعهد عنه على قبول هذا التعهد

-اثر التعهد غير الغير

-قبول الغير للتعهد

رفض الغير للتعهد

2-الاشتراط لمصلحة الغير

-التعريف بالاشتراط لمصلحة الغير

-لمحة تاريخية عن تطور الاشتراط لمصلحة الغير

-شروط تحقق الاشتراط لمصلحة الغير

الشرط الاول : أن يتعاقد المشتري باسمه لا باسم المنتفع

الشرط الثاني : أن يشترط المشتري حقا مباشرا للمنتفع

الشرط الثالث : أن يكون للمشتري مصلحة شخصية في الاشتراط

-أثار الاشتراط لمصلحة الغير

-علاقة المشتري بالمتعهد

-علاقة المشتري بالمنتفع

حق المشتري في نقض الاشتراط

إبداء المنتفع رغبته في الاستفادة من الاشتراط

علاقة المتعهد بالمنتفع

المطلب الثاني : مبدأ الاحتجاج بالعقد

الفرع الاول : مفهوم الاحتجاج بالعقد : التمييز بين الأثر الملزم للعقد والاحتجاج به

الفرع الثاني : بعض تطبيقات الاحتجاج بالعقد

-العقد المنشئ لحالة قانونية مطلقة

-العقد المرتب لحق شخصي

الاحتجاج بالعقد في مواجهة الغير

الاحتجاج الغير بالعقد

العقد عنصر من عناصر الإثبات

الفصل الثالث : جزاء الإخلال بالعقد

المبحث الاول : الجزاء العام : المسؤولية العقدية

المطلب الاول : شروط المسؤولية العقدية

الفرع الاول : الخطأ العقدي

1- مفهوم الخطأ العقدي

2- إثبات الخطأ العقدي -عبء الإثبات

الفرع الثاني : الضرر

1- لزوم الضرر وعبء إثباته

2- نوعا الضرر : الضرر المادي أو الاقتصادي , والأدبي أو المعنوي

3- الشروط الواجب توافرها في الضرر

الفرع الثالث : علاقة السببية

1- المقصود بعلاقة السببية

2- إثبات علاقة السببية ونفيها

أ -القوة القاهرة

-مفهوم القوة القاهرة

المفهوم

الشروط

-أثر القوة القاهرة

ب- فعل الدائن (المضرور)

ج- فعل الغير

المطلب الثاني : المسؤولية العقدية عن فعل الغير وعن الاشياء

الفرع الاول : المسؤولية العقدية عن فعل الغير

-مسئولية المدين عن الاشخاص الذين يستخدمهم في تنفيذ التزامه

-شروط المسؤولية عن فعل الغير وحكمها

الفرع الثاني : المسؤولية العقدية عن الأشياء

المطلب الثالث : اتفاقات تعديل أحكام المسؤولية العقدية

-المقصود باتفاقات تعديل أحكام المسؤولية وتمييزها عن اتفاقات تحديد مضمون العقد

الفرع الاول : اتفاقات الإعفاء والتخفيف من المسؤولية العقدية : المبدأ والاستثناءات

الفرع الثاني : الشرط الجزائي

1- التعريف بالشرط الجزائي

أ- المقصود بالشرط الجزائي وأهميته

ب- خصائص الشرط الجزائي

ج- تمييز الشرط الجزائي عما يشبهه به

-الشرط الجزائي والعربون (إحالة)

-الشرط الجزائي والتهديد المالي أو الغرامة التهديدية

2-سلطة القاضي في تعديل الشرط الجزائي

أ- سلطة القاضي في تخفيض الشرط الجزائي

الحالة الاولى : تخفيض الشرط الجزائي إذا كان مبالغاً في تقديره الى درجة كبيرة

الحالة الثانية : تخفيض الشرط الجزائي في حالة التنفيذ الجزئي للالتزام

ب- سلطة القاضي في زيادة الشرط الجزائي

المبحث الثاني : الجزاءات الخاصة بالعقود الملزمة للجانبين

المطلب الاول : فسخ العقد

-تعريف الفسخ

-لمحة تاريخية عن الفسخ وأساسه القانوني

-تمييز الفسخ عن بعض النظم الأخرى

الفرع الاول : الفسخ بحكم القضاء

1-شروط الفسخ

أ- الشروط الموضوعية

الشرط الاول : ان يكون العقد من العقود الملزمة للجانبين

الشرط الثاني : إخلال أحد المتعاقدين بتنفيذ التزامه

الشرط الثالث : أن يكون طالب الفسخ قد نفذ التزامه أو مستعداً لتنفيذه

ب- تأشروط الإجرائية

الشرط الاول : إعدار المدين

الشرط الثاني : المطالبة القضائية بالفسخ

-سلطة القاضي إزاء طلب الفسخ

2-آثار الفسخ

أ- الاثر الرجعي للفسخ

-في العلاقة بين الطرفين

-بالنسبة للغير

ب- نطاق الفسخ

-فسخ العقود المرتبطة

-الإبقاء على بعض شروط العقد المفسوخ

الفرع الثاني : الفسخ الاتفاقي : الشرط الفاسخ الصريح

-التعريف بالفسخ الاتفاقي وأهميته

1-التفسير الضيق للشرط الفاسخ الصريح

2-إعمال الشرط الفاسخ الصريح

أ- خيار الدائن

ب- سلطة القاضي – الرقابة اللاحقة

3- آثار الشرط الفاسخ الصريح

أ- التسوية الاتفاقية لآثار الشرط الفاسخ الصريح

ب- التدخل القضائي لإعمال آثار الشرط الفاسخ الصريح

الفرع الثالث : الفسخ بالإدارة المنفردة

-المقصود بالفسخ بالإدارة المنفردة وموقف القوانين المقارنة منه

1- قبول مبدأ الفسخ بالإدارة المنفردة

أ- محاولات تبرير مبدأ الفسخ بالإدارة المنفردة

القوة الملزمة للعقد والفسخ بالإدارة المنفردة

-مضمون المبدأ والاستثناءات

-أساس القوة الملزمة للعقد وحالات الفسخ بالإدارة المنفردة : محاولات التوفيق

الأصل القضائي للفسخ والفسخ بالإدارة المنفردة

-الاتجاه المستبعد لإمكانية حصول التناقض

-الاتجاه القائل بأن الفسخ بالإدارة المنفردة عودة للأصول الأولى للفسخ

-الاتجاه المؤكد للتكامل بين الأصل القضائي للفسخ والفسخ بالإدارة المنفردة

ب- التكريس القضائي لمبدأ الفسخ بالإدارة المنفردة

2- ضوابط إعمال الفسخ بالإدارة المنفردة

أ- شروط الفسخ بالإدارة المنفردة

-الشروط الموضوعية للفسخ بالإدارة المنفردة

-الشروط الاجرائية لممارسة الحق في الفسخ بالإدارة المنفردة

*الإعذار

*الإخطار

*تسبيب قرار الفسخ

ب- الرقابة القضائية اللاحقة على الفسخ بالإدارة المنفردة

المطلب الثاني : انفساخ العقد

-انفساخ العقد لاستحالة التنفيذ بسبب أجنبي

-أثر استحالة تنفيذ الإلتزام بسبب أجنبي

-مبدأ تحمل تبعية استحالة التنفيذ

المطلب الثالث : الدفع بعدم التنفيذ

-مفهوم الدفع بعدم التنفيذ

-أصل الدفع بعدم التنفيذ

-أساس الدفع بعدم التنفيذ

-الدفع بعدم التنفيذ والحق في الحبس

الفرع الأول : شروط التمسك بالدفع بعدم التنفيذ

الشرط الأول : أن يكون العقد ملزماً للجانبين

الشرط الثاني : أن يكون الالتزام الذي يدفع بعدم تنفيذه مستحق الأداء

الشرط الثالث : أن يتم التمسك بالدفع على نحو يتفق وحسن النية

الفرع الثاني : كيفية التمسك بالدفع بعدم التنفيذ

الفرع الثالث : آثار الدفع بعدم التنفيذ

1- أثر الدفع فيما بين المتعاقدين

2- أثر الدفع بالنسبة للغير

الفرع الرابع : انقضاء الدفع بعدم التنفيذ