

دور الحيّازة في الرّهن الحيّازي

دراسة موازنة بين التشريعات الوضعيّة
والشريعة الإسلاميّة

الدكتور

بيان يوسف رجب
أستاذ القانون المدني المساعد
كلية الحقوق - جامعة مؤتة



المحتوى

الصفحة	الفقرة
19	المقدمة
الباب التمهيدي	
ماهية الرهن وماهية الحيابة	
26	2. الفصل الأول: ماهية الرهن
26	3. المبحث الأول: تعريف الرهن لغة
29	4. المبحث الثاني: تعريفه قانوناً
29	5. المطلب الأول: تعريفه في المدونات المدنية
36	6. المطلب الثاني: تعريفه لدى شراح القانون وفقهائه
39	7. المبحث الثالث: تعريفه شرعاً
48	8. الفصل الثاني: تاريخ الرهن ومشروعيته
48	9. المبحث الأول: تاريخ الرهن
48	10. المطلب الأول: تاريخ الرهن في القانون الوضعي
48	الفرع الأول: الرهن في القانون الروماني
58	الفرع الثاني: الرهن في القانون الفرنسي القديم
59	الفرع الثالث: الرهن في المجموعة الفرنسية الجديدة
59	الفرع الرابع: الرهن في كل من وادي النيل ووادي الرافدين
60	11. المطلب الثاني: تاريخ الرهن في الفقه الإسلامي
62	12. المبحث الثاني: مشروعية الرهن
62	13. المطلب الأول: سند مشروعية الرهن
62	14. الفرع الأول: سند مشروعية الرهن في القانون الوضعي
63	15. الفرع الثاني: سند مشروعية الرهن في الفقه الإسلامي
68	16. المطلب الثاني: سبب مشروعيته (حكمة مشروعيته)
68	17. الفرع الأول: سبب تشريعه في القانون الوضعي
69	18. الفرع الثاني: سبب تشريعه (حكمته) في الفقه الإسلامي
70	19. المطلب الثالث: نطاق مشروعية الرهن

20.	الفصل الثالث: ماهية الحيازة.....	75
21.	المبحث الأول: تعريف الحيازة لغة.....	75
22.	المبحث الثاني: الحيازة في الاصطلاح القانوني.....	75
23.	المبحث الثالث: الحيازة في الاصطلاح الشرعي.....	78
24.	المبحث الرابع: العلاقة بين الحيازة وألفاظ وأنظمة قريبة الشبه بها.....	81
25.	المطلب الأول: العلاقة بين الحيازة والملكية.....	82
26.	الفرع الأول: العلاقة بين الحيازة والملكية في القانون الوضعي.....	82
27.	الفرع الثاني: العلاقة بين الحيازة والملكية في الفقه الإسلامي.....	83
28.	المطلب الثاني: العلاقة بين الحيازة والتقادم.....	86
29.	الفرع الأول: العلاقة بين الحيازة والتقادم في القانون الوضعي.....	86
30.	الفرع الثاني: العلاقة بين الحيازة والتقادم في الفقه الإسلامي.....	87
31.	المطلب الثالث: العلاقة بين الحيازة والحرز.....	89
32.	الفرع الأول: معنى الحرز أو الإحراز لغة.....	89
33.	الفرع الثاني: معنى الحرز في الاصطلاح القانوني.....	90
34.	الفرع الثالث: معنى الحرز في الفقه الإسلامي.....	92
35.	المطلب الرابع: العلاقة بين الاستيلاء والحيازة.....	93
36.	الفرع الأول: العلاقة بين الاستيلاء والحيازة في القانون الوضعي.....	93
37.	الفرع الثاني: العلاقة بين الاستيلاء والحيازة في الفقه الإسلامي.....	96
38.	المبحث الخامس: ماهية الحيازة في الرهن.....	98

القسم الأول

دور الحيازة في نشوء الرهن ونفاذه

41.	الباب الأول: دور الحيازة في نشوء الرهن.....	108
42.	الفصل الأول: موقف التشريعات الوضعية والفقه الإسلامي من الحيازة.....	109
43.	المبحث الأول: التشريعات الوضعية والفقه الإسلامي الذي يعتبر الحيازة ركناً في عقد الرهن الحيازي (عقد الرهن الحيازي عقد عيني).....	109
44.	المطلب الأول: التشريعات الوضعية التي اعتبرت الحيازة ركناً.....	109
45.	المطلب الثاني: الفقه الإسلامي الذي اعتبر الحيازة ركناً.....	115

46.	المبحث الثاني: التشريعات الوضعية والفقہ الإسلامي الذي يعتبر نقل الحيازة
123.	التزاماً على الراهن، وشرطاً في نفاذ الرهن (عقد الرهن الحيازي عقد رضائي) .
47.	المطلب الأول: التشريعات الوضعية التي اعتبرت انتقال الحيازة إلزاماً على
123.	الراهن.....
50.	المطلب الثاني: الفقہ الإسلامي الذي يعتبر انتقال الحيازة شرط تمام.....
51.	الفصل الثاني: انتقال الحيازة (الإقباض)
52.	المبحث الأول: ضرورة انتقال الحيازة (الإقباض) وكيفيته.....
53.	المطلب الأول: اعتبارات خاصة بالإقباض وكيفيته في الفقہ الإسلامي ...
54.	الفرع الأول: أثر إذن الراهن وعدمه في قبض محل الرهن.....
55.	الفرع الثاني: أثر اشتراط أو عدم اشتراط الرهن على الإقباض.....
56.	المطلب الثاني: انتقال الحيازة وكيفيته في العقار.....
57.	الفرع الأول: انتقال الحيازة وكيفيته في العقار في القانون الوضعي.....
58.	الفرع الثاني: كيفية انتقال الحيازة (الإقباض) في العقار في الفقہ
147.	الإسلامي.....
59.	المطلب الثالث: كيفية انتقال الحيازة في المنقول المادي.....
60.	الفرع الأول: كيفية انتقال الحيازة في المنقول المادي في القانون
149.	الوضعي.....
61.	الفرع الثاني: كيفية انتقال الحيازة (الإقباض) في المنقول المادي في الفقہ
150.	الإسلامي.....
62.	المطلب الرابع: كيفية انتقال الحيازة في المنقولات المعنوية (الديون)
63.	الفرع الأول: كيفية انتقال الحيازة (الإقباض) في المنقول المعنوي (الدين)
153.	في القانون الوضعي.....
64.	الفرع الثاني: كيفية انتقال الحيازة (الإقباض) في المنقول المعنوي في الفقہ
155.	الإسلامي.....
73.	المبحث الثاني: مكان انتقال الحيازة وزمانه
74.	المطلب الأول: وجود محل الرهن في يد المرتهن (أو العدل) قبل عقد الرهن.....

75.	الفرع الأول: وجود محل الرهن في يد المرتهن (أو العدل) قبل عقد الرهن
162	بصفة مشروعة
78.	الفرع الثاني: وجود محل الرهن في يد المرتهن (أو العدل) قبل عقد الرهن
166	بصفة غير مشروعة.....
81.	المطلب الثاني: تعاصر قبض محل الرهن مع عقد الرهن.....
168	الفرع الأول: تعاصر قبض محل الرهن مع عقد الرهن في القانون الوضعي....
168	الفرع الثاني: تعاصر قبض محل الرهن مع عقد الرهن في الفقه الإسلامي ...
84.	المبحث الثالث: تراخي زمان قبض محل الرهن عن عقد الرهن.....
169	المبحث الرابع: الآثار المترتبة على سلب الحيابة
169	المطلب الأول: امتناع الراهن عن تسليم محل الرهن
170	المطلب الثاني: الامتناع عن تسلم محل الرهن أو عدم الاستمرار في حيازته.....
173	103. الباب الثاني: دور الحيابة في نفاذ الرهن.....
182	104. الفصل الأول: عناصر سريان الحيابة.....
183	105. المبحث الأول: عنصر العلانية (أو الظهور)
183	106. المطلب الأول: ظهور (أو علانية) الحيابة في العقار
183	107. الفرع الأول: ظهور (أو علانية) الحيابة في العقار في القانون الوضعي ...
183	108. الفرع الثاني: ظهور (أو علانية) الحيابة في العقار في الفقه الإسلامي... 185
186	109. المطلب الثاني: ظهور (أو علانية) الحيابة في المنقول المادي
186	110. الفرع الأول: ظهور (أو علانية) الحيابة في المنقول المادي في القانون الوضعي .. 186
192	111. الفرع الثاني: ظهور (أو علانية) الحيابة في المنقول المادي في الفقه الإسلامي.. 192
194	112. المطلب الثالث: ظهور (أو علانية) الحيابة في المنقول المعنوي..... 194
194	113. الفرع الأول: ظهور (أو علانية) الحيابة في المنقول المعنوي في القانون الوضعي.....
194	118. الفرع الثاني: ظهور (أو علانية) الحيابة في المنقول المعنوي في الفقه الإسلامي.....
203	124. المبحث الثاني: عنصر الاستمرار..... 208
208	125. المطلب الأول: أثر عودة محل الرهن إلى راهنه برضا المرتهن..... 211

126.	الفرع الأول: أثر عودة محل الرهن إلى راهنه برضا المرتهن على لزوم الرهن.....	211
129.	الفرع الثاني: أثر عودة محل الرهن إلى راهنه برضا المرتهن على نفاذ الرهن.....	217
134.	المطلب الثاني: أثر عودة محل الرهن إلى راهنة خلسة أو غصباً عن المرتهن.....	225
135.	الفرع الأول: أثر عودة محل الرهن إلى راهنه خلسة أو غصباً عن المرتهن على لزوم الرهن.....	225
138.	الفرع الثاني: أثر عودة محل الرهن إلى راهنه خلسة أو غصباً عن المرتهن على نفاذ الرهن.....	228
145.	الفصل الثاني: أثر نفاذ الرهن في مواجهة الغير.....	237
146.	المبحث الأول: حق التتبع.....	237
147.	المطلب الأول: ممارسة الدائن المرتهن لحقه في التتبع في القانون الوضعي.....	238
148.	الفرع الأول: ممارسة حق التتبع في العقار.....	240
149.	الفرع الثاني: ممارسة حق التتبع في المنقول.....	242
150.	المطلب الثاني: ممارسة الدائن المرتهن لحقه في التتبع في الفقه الإسلامي.....	244
151.	المبحث الثاني: حق التقدم أو الأفضلية (حق الاختصاص).....	246

القسم الثاني

أحكام الرهن الحيازي المرتبطة بالحيازة

252	الباب الأول: التزامات وحقوق الدائن المرتهن المرتبطة بالحيازة.....
253	153. الفصل الأول: التزامات الدائن المرتهن.....
253	154. المبحث الأول: الالتزامات المتعلقة بذات محل الرهن أو بالالتزامات الإيجابية ..
253	155. المطلب الأول: التزامات الدائن المرتهن التي تتضمن حقوقاً له.....
253	156. الفرع الأول: التزام الدائن المرتهن (أو العدل) باستثمار محل الرهن.....
301	186. الفرع الثاني: التزام الدائن المرتهن (أو العدل) بإدارة محل الرهن.....
319	196. المطلب الثاني: التزامات الدائن المرتهن المحضة.....
319	197. الفرع الأول: التزام الدائن المرتهن (أو العدل) بحفظ محل الرهن وصيانته.....
344	213. الفرع الثاني: التزام الدائن المرتهن (أو العدل) برد محل الرهن.....

235.	المبحث الثاني: الالتزامات التي تترتب بسبب وجود محل الرهن في حياة الدائن المرتهن أو الالتزامات السلبية	364
236.	المطلب الأول: عدم جواز تملك محل الرهن عند عدم الوفاء	364
237.	الفرع الأول: سند حظر اشتراط تملك محل الرهن عند عدم الوفاء في ميعاد الاستحقاق	365
240.	الفرع الثاني: أثر شرط تملك محل الرهن عند عدم الوفاء على عقد الرهن ذاته	366
243.	الفرع الثالث: الحكمة في تشريع هذا الحظر	371
246.	المطلب الثاني: عدم جواز تخطي (تجاوز) إجراءات البيع	375
247.	الفرع الأول: أساس حظر اشتراط تخطي (تجاوز) إجراءات البيع	375
250.	الفرع الثاني: ماهية شرط تخطي (تجاوز) إجراءات البيع وأثره	376
253.	الفرع الثالث: الحكمة من حظر شرط تخطي (تجاوز) إجراءات البيع	380
257.	الفصل الثاني: حقوق الدائن المرتهن	382
258.	المبحث الأول: حقوق الدائن المرتهن في مواجهة الراهن وحده	382
259.	المطلب الأول: حق الدائن المرتهن في التنفيذ على محل الرهن	383
260.	الفرع الأول: سند الدائن المرتهن في ممارسته حقه في التنفيذ على محل الرهن	383
263.	الفرع الثاني: ماهية حق الدائن المرتهن في التنفيذ على محل الرهن وكيفية ممارسته له	385
266.	الفرع الثالث: ما يترتب على اعتبار ممارسة الدائن المرتهن التنفيذ على محل الرهن حقاً	394
269.	المطلب الثاني: حق الدائن المرتهن في تملك محل الرهن	396
270.	الفرع الأول: سند الدائن المرتهن في ممارسته لحقه في تملك محل الرهن	396
273.	الفرع الثاني: كيفية ممارسة الدائن المرتهن حقه في تملك محل الرهن وشروطه	398

276.	المبحث الثاني: حق الدائن المرتهن في مواجهة الكافة (حق الحبس)	402
277.	المطلب الأول: سند الدائن المرتهن في حق الحبس	403
277.	مكرر الفرع الأول: سند الدائن المرتهن في حق الحبس في القانون الوضعي.	403
278.	الفرع الثاني: سند الدائن المرتهن في حق الحبس في الفقه الإسلامي	403
279.	المطلب الثاني: ماهية حق الدائن المرتهن في حبس محل الرهن وشروطه ..	405
280.	الفرع الأول: ماهية حق الدائن المرتهن في حبس محل الرهن وشروطه في القانون الوضعي	405
281.	الفرع الثاني: ماهية حق الدائن المرتهن في حبس محل الرهن وشروطه في الفقه الإسلامي	407
282.	المطلب الثالث: كيف يمارس الدائن المرتهن حق الحبس وفي مواجهة من يحتاج به؟	410
283.	الفرع الأول: كيف يمارس الدائن المرتهن حق الحبس في القانون الوضعي وفي مواجهة من يحتاج به؟	410
284.	الفرع الثاني: كيف يمارس الدائن المرتهن حق الحبس في الفقه الإسلامي وفي مواجهة من يحتاج به؟	416
285.	المطلب الرابع: نطاق حق الحبس (أصل الدين وما يلحقه)	419
286.	الفرع الأول: نطاق حق الحبس في القانون الوضعي	419
287.	الفرع الثاني: نطاق حق الحبس في الفقه الإسلامي	424
288.	الباب الثاني: التزامات وحقوق الراهن المرتبطة بالحيازة	430
290.	الفصل الأول: حقوق الراهن المرتبطة بالحيازة	431
291.	المبحث الأول: حقوق الراهن باعتباره مالكا	431
292.	المطلب الأول: حق الراهن في ممارسة سلطات المالك	432
293.	الفرع الأول: سند الراهن في ممارسته لسلطات المالك	432
296.	الفرع الثاني: كيفية ممارسة الراهن حقوق سلطات المالك على محل الرهن	435
299.	المطلب الثاني: حق الراهن في استرداد محل الرهن أو نقل حيازته من الدائن المرتهن قبل وفاء محل الالتزام	457

300.	الفرع الأول: سند الراهن في ممارسته لحقه في استرداد محل الرهن أو نقل حيازته من الدائن المرتهن قبل وفاء محل الالتزام..... 457
303.	الفرع الثاني: ضوابط وشروط وكيفية ممارسة الراهن لحقه في استرداد محل الرهن أو نقل حيازته من الدائن قبل وفاء محل الالتزام..... 459
306.	المطلب الثالث: حق الراهن في عدم سقوط ملكيته لمحل الرهن بالتقادم. 463
306.	مكرر الفرع الأول: سند الراهن في احتفاظه بحق الملكية وعدم سقوطها بالتقادم..... 464
306.	مكرر الفرع الثاني: ماهية حق الراهن في احتفاظه بملكية محل الرهن وعدم سقوطه بالتقادم..... 465
307.	المبحث الثاني: حق الراهن باعتباره حائزاً قانونياً لحق الملكية..... 465
308.	الفصل الثاني: التزامات الراهن المرتبطة بالحياة..... 467
309.	المبحث الأول: التزام الراهن بضمان نفاذ الرهن..... 467
310.	المطلب الأول: سند التزام الراهن بضمان نفاذ الرهن..... 467
311.	الفرع الأول: السند القانوني لالتزام الراهن بضمان نفاذ الرهن..... 468
312.	الفرع الثاني: السند الشرعي لالتزام الراهن بضمان نفاذ الرهن..... 468
313.	المطلب الثاني: ماهية التزام الراهن بضمان نفاذ الرهن..... 469
314.	الفرع الأول: ماهية التزام الراهن بضمان نفاذ الرهن في القانون الوضعي..... 469
315.	الفرع الثاني: ماهية التزام الراهن بضمان نفاذ الرهن في الفقه الإسلامي..... 472
316.	المطلب الثالث: جزاء إخلال الراهن بالتزامه ضمان نفاذ الرهن..... 473
317.	الفرع الأول: جزاء إخلال الراهن بالتزامه ضمان نفاذ الرهن في القانون الوضعي..... 473
318.	الفرع الثاني: جزاء إخلال الراهن بالتزامه ضمان نفاذ الرهن في الفقه الإسلامي..... 474
319.	المبحث الثاني: التزام الراهن بضمان سلامة محل الرهن..... 474
320.	المطلب الأول: سند التزام الراهن بضمان سلامة محل الرهن..... 474
321.	الفرع الأول: السند القانوني لالتزام الراهن بضمان سلامة محل الرهن..... 475
322.	الفرع الثاني: السند الشرعي لالتزام الراهن بضمان سلامة محل الرهن..... 475

323.	المطلب الثاني: ماهية التزام الراهن بضمان سلامة محل الرهن	477
324.	الفرع الأول: ماهية التزام الراهن بضمان سلامة محل الرهن في القانون الوضعي	477
325.	الفرع الثاني: ماهية التزام الراهن بضمان سلامة محل الرهن في الفقه الإسلامي	480
326.	المطلب الثالث: جزاء الإخلال بالالتزام بضمان سلامة محل الرهن	481
327.	الفرع الأول: جزاء إخلال الراهن بالتزامه بضمان سلامة محل الرهن في القانون الوضعي	482
328.	الفرع الثاني: جزاء إخلال الراهن بالتزامه بضمان سلامة محل الرهن في الفقه الإسلامي	482
329.	المبحث الثالث: التزام الراهن بضمان ممارسة الدائن المرتهن حقه على محل الرهن	483
330.	المطلب الأول: سند التزام الراهن بضمان ممارسة الدائن حقه على محل الرهن	483
331.	الفرع الأول: السند القانوني لالتزام الراهن بضمان ممارسة الدائن المرتهن حقه على محل الرهن	484
332.	الفرع الثاني: السند الشرعي لالتزام الراهن بضمان ممارسة الدائن المرتهن حقه على محل الرهن	484
333.	المطلب الثاني: ماهية التزام الراهن بضمان ممارسة الدائن المرتهن حقه على محل الرهن	486
334.	الفرع الأول: ماهية التزام الراهن بضمان ممارسة الدائن المرتهن حقه على محل الرهن في القانون الوضعي	486
335.	الفرع الثاني: ماهية التزام الراهن بضمان ممارسة الدائن المرتهن حقه على محل الرهن في الفقه الإسلامي	487
336.	المطلب الثالث: جزاء إخلال الراهن بالتزامه ضمان استعمال الدائن المرتهن حقه على محل الرهن	488

337.	الفرع الأول: جزاء إخلال الراهن بالتزامه ضمان استعمال الدائن المرتهن
489	حقه على محل الرهن في القانون الوضعي
338.	الفرع الثاني: جزاء إخلال الراهن بالتزامه ضمان استعمال الدائن المرتهن
489	حقه على محل الرهن في الفقه الإسلامي
339.	المبحث الرابع: التزام الراهن بضمان هلاك محل الرهن أو تلفه
490	المطلب الأول: سند التزام الراهن بضمان هلاك محل الرهن أو تلفه
340.	الفرع الأول: السند القانوني لالتزام الراهن بضمان هلاك محل الرهن أو تلفه
490	الفرع الثاني: السند الشرعي لالتزام الراهن بضمان هلاك محل الرهن أو تلفه
341.	المطلب الثاني: ماهية التزام الراهن بضمان هلاك محل الرهن أو تلفه
491	الفرع الأول: ماهية التزام الراهن بضمان هلاك محل الرهن أو تلفه في القانون الوضعي
342.	الفرع الثاني: ماهية التزام الراهن بضمان هلاك محل الرهن أو تلفه في الفقه الإسلامي
492	المطلب الثالث: جزاء ضمان الراهن هلاك أو تلف محل الرهن
343.	الفرع الأول: جزاء ضمان الراهن هلاك أو تلف محل الرهن في القانون الوضعي
496	الفرع الثاني: جزاء ضمان الراهن هلاك أو تلف محل الرهن في الفقه الإسلامي
344.	المطلب الثالث: جزاء ضمان الراهن هلاك أو تلف محل الرهن
496	الفرع الأول: جزاء ضمان الراهن هلاك أو تلف محل الرهن في القانون الوضعي
345.	الفرع الثاني: جزاء ضمان الراهن هلاك أو تلف محل الرهن في الفقه الإسلامي
501	الخاتمة
509	المراجع
517	