

لحسين بن شيخ آث ملويا

سلسلة
دراسات قانونية

رسالة في طلاق الخلع

(دراسة قانونية فقهية وقضائية مقارنة)



الفهرس

05	- كلمات مضيئة
07	تتبيه
09	توطئة
10	الطلاق لدى الشعوب القديمة
14	تعريف الخلع
16	الطلاق لدى القبائل العربية قبل الإسلام
24	- مراجع الدراسة
24	أولا : كتب التفسير والحديث وأصول الفقه
25	ثانيا : كتب في الفقه المالكي
29	ثالثا : كتب في الفقه الإباضي
29	رابعا كتب في الفقه الحنفي
30	خامسا كتب في الفقه الشافعي
30	سادسا : كتب في الفقه الحنبلي
31	سابعا : كتاب في الفقه الظاهري
31	ثامنا : كتاب في الفقه الشيعي

- 31 تاسعا : كتب حديثه في الأحوال الشخصية
- 32 عاشرا : كتب ودراسات عامة
- 34 حادي عشر : كتب في علم النفس وعلم الاجتماع
- 35 ثاني عشر : المجلات والدوريات القانونية والقضائية
- 36 ثالث عشر : القوانين
- 37 رابع عشر : المراجع باللغة الفرنسية
- 39 الفصل الأول : المصادر التاريخية للخلع
- 41 - تمهيد
- 42 المبحث الأول : التفاسير القرآنية وأسباب النزول
- 43 المطلب الأول : التفاسير القرآنية
- 43 الفرع الأول : تفسير الطبري
- 47 الفرع الثاني : تفسير القرطبي
- 49 الفرع الثالث : تفسير الشنقيطي
- 51 الفرع الرابع : تفسير أبو بكر بن العربي
- 54 المطلب الثاني : أسباب النزول
- 56 الفرع الأول : موطأ الإمام مالك
- 57 الفرع الثاني : العجائب في بيان الأسباب للحافظ العسقلاني
- 58 الفرع الثالث : صحيح البخاري

60	الفرع الرابع : كلمة تعقيبية
62	- المبحث الثاني : المذاهب الفقهية
	المطلب الأول : المذهبين المالكي والإباضي والقانون العريفي
63	الأمازيغي
63	الفرع الأول : المذهب المالكي .:
64	أولا : في جواز الخلع
66	ثانيا : ما يجوز المخالعة عليه
66	1- نوع المال
68	2- مقدار المال
70	ثالثا : الخلع بغير عوض
70	رابعا : حكم الخلع وآثاره
70	1- حكم الخلع
71	2- آثار الخلع
73	3- الخلع المقترن بشرط
73	أ- الشرط المشروع
74	ب- الشرط غير المشروع
76	خامسا : التنازع في الخلع
77	1- التنازع بشأن وقوع الخلع من دونه

78	2- التنازع بشأن مقدار العوض
79	سادسا : الأهلية في الخلع
81	سابعا : الوكالة في الخلع
82	ثامنا : نوعي الخلع
82	1- الخلع الإتفاقي
84	2- الخلع الصادر عن الحكمين
88	الفرع الثاني : المذهب الإباضي
93	الفرع الثالث : القانون العرفي الأمازيغي
94	أولا : القوانين التي لم تعرف طلاق الخلع
94	ثانيا : القوانين التي عرفت طلاق الخلع
9	1- العوض في الخلع
95	أ- مقدار العوض
95	❖- القوانين التي حددت مقدار العوض بدقة
96	❖- القوانين لم تحدد مقدار العوض
98	ب- من يقدر العوض
100	ج- من يدفع العوض
100	الحالة الأولى : دفع العوض من طرف أهل الزوجة
102	الحالة الثانية : دفع العوض من طرف الزوج الجديد

103	الحالة الأخيرة : دفع العوض من طرف الزوجة . . .
104	2- من له الحق في طلب طلاق الخلع
104	أ- حق الزوج في النطق بطلاق الخلع
	ب- حق الزوجة في الحصول على طلاق الخلع دون إرادة الزوج
107	3- حكم الخلع
108	4- آثار الخلع
110	المطلب الثاني : المذاهب الأخرى
110	الفرع الأول : المذهب الحنفي
110	الخلع بغير بدل
111	الخلع ببدل
112	الفرع الثاني : المذهب الشافعي
115	أ- الرأي القديم
116	ب- الرأي الجديد
117	الفرع الثالث : المذهب الحنبلي
117	1- المحظور
117	2- المكروه
117	3- المباح
118	• ألفاظ الخلع

119	•العوض في الخلع
119	•طبيعة العوض
119	•الزيادة في الخلع على ما يزيد عن الصداق
120	•الوكالة في الخلع
121	•الأهلية في الخلع
121	•الخلع بواسطة الحكمين
122	أ- الرأي الأول : لا طلاق إلا برضا الزوج
122	ب- الرأي الثاني : للحكمين الطلاق دون رضا الزوج
124	الفرع الرابع : المذهب الظاهري
125	1- عدم جواز الخلع بغير سبب
125	2- وجوب التراضي على الخلع
125	3- حكم الخلع في غير السببين أعلاه
126	4- العوض في الخلع
126	5- الوصف الشرعي للخلع
127	❖استحقاق المختلعة لنفقة العدة
128	الفرع الخامس : المذهب الشيعي
129	1- وجوب العوض
129	2- شروط الخلع

3-	آثار الخلع	129
4-	طلاق المبرأة	130
5-	هل يستطيع الحكمين النطق بطلاق الخلع . .	130
•	علم النفس: المرأة عندما يهجرها الرجل، للكاتبة نينا فيرويل الأخصائية في التربية الاجتماعية وعلم النفس . .	132
	الفصل الثاني : الخلع في قانون الأسرة	135
	تمهيد	137
	المبحث الأول : شروط الخلع	137
	المطلب الأول : أن تكون الزوجية قائمة	138
1-	من جهة قولها أن الحكم المطعون فيه خالف القانون . .	140
2-	من جهة قولها أن نفور الزوجة من الزوج لا يكون إلا بعد الدخول	141
3-	بخصوص نقض وإبطال الحكم المستأنف . .	142
	المطلب الثاني : أن تطلبه الزوجة من القضاء . .	146
	أولا: تقديم عريضة افتتاح الدعوى وعدم اشتراط أي سبب لطلب الخلع	146
	ثانيا : أهلية التقاضي	154
	ثالثا : الوكالة في الخلع	156

- الجهة الأولى : بخصوص نقضه لحكم الطلاق . . 160
- الجهة الثانية : بخصوص الوكالة في دعوى الطلاق. 161
- الجهة الأخيرة : بخصوص المادة 49 من قانون الأسرة 162
- المطلب الثالث : أن يتم الخلع مقابل عوض . . . 166
- أولا : نوع العوض في الخلع 166
- 1- الخلع مقابل تنازل الأم عن حضنة الأطفال . 167
- 2- الخلع مقابل تنازل المختلعة عن حق السكنى أثناء العدة . 168
- 3- الخلع مقابل إسداء خدمة للزوج 169
- علم النفس : تحامل الرجال على النساء، للكاتبة نينا فيرويل
- 171
- ثانيا : مقدار العوض 173
- الحالة الأولى : إذا كان الصداق مدونا في عقد الزواج . . 174
- الحالة الثانية : إذا لم يكن الصداق محددًا في عقد الزواج . 175
- ثالثا : العوض في الخلع للمرأة التي لم تقبض الصداق 178
- 1- أن تطلب الخلع قبل الدخول 178
- 2- أن تطلب الخلع بعد الدخول 179
- رابعا : حالة طلب الزوجة للخلع دون عرضها للعوض . . 179

الحالة الأولى: أن تعرض الزوجة العوض بعد أن يطلب منها القاضي ذلك	180
الحالة الثانية : أن لا تعرض الزوجة العوض بعد التنبيه ويطلب الزوج العوض مع تحديد مقداره	180
الحالة الأخيرة : أن تسكت الزوجة بعد تنبيه القاضي لها ولا يطلب الزوج أي عوض	181
المطلب الرابع : أن ينطق به القاضي	183
أولا : مقدمات الطلاق بعوض	183
1- محاولة الاصلاح	183
2- عدم لزوم إرادة الزوج للنطق بالخلع	190
ثانيا : مضمون الحكم بالخلع	196
1- النطق بالطلاق بعوض	196
أ- بخصوص عدم جواز طلب الخلع بصفة احتياطية	199
ب- بخصوص وجوب عرض الزوجة للعوض	199
2- الفصل في الطلبات الأخرى	200
3- ماهو نهائي وما هو ابتدائي في الحكم القاضي بالخلع	200
أ- كون حل الرابطة الزوجية بموجب الخلع ذو طابع نهائي	201
ب- قابلية الجوانب المادية للخلع للاستئناف	201

- ج- الأثر غير الموقف للطعن بالنقض بخصوص فك الرابطة الزوجية بواسطة الخلع 202
- علم النفس : البغض، وهل يتفرع من دوحة الحب للكاتب الألماني إميل لودفيق 203
- المبحث الثاني : آثار الخلع 206
- المطلب الأول : كونه طلاق بائن. 207
- أولا : وجوب العدة على المختلعة 208
- ثانيا : عدم جواز إرجاع الزوج لزوجته إلا بعقد جديد وبرضاها 208
- ثالثا : الخلع ينقص ما يملكه الزوج من الطلقات 210
- رابعا : عدم التوارث بين المطلقين خلعا 212
- أ- أن يكون الخلع بطلب من الزوج وتوافق الزوجة على ذلك 214
- ب- أن يكون الخلع بطلب من الزوجة ويوافق الزوج على ذلك 214
- المطلب الثاني : كونه لا يسقط ديون أحد المطلقين على الآخر 215
- علم النفس: التفسيرات النفسية لزيادة معدلا الطلاق للدكتور كمال إبراهيم مرسى 217
- المطلب الثالث : كونه لا يسقط حقوق المطلقة 219
- أولا: الحق في السكنى أثناء العدة 219
- ثانيا : الحق في النفقة والسكنى إذا كانت الزوجة حاملا 220

- 221 : ثالثا : حق الزوجة المختلفة في الحصول على متاعها
- 222 : رابعا : حق الزوجة في استرداد عوض الخلع في حالة ثبوت غش الزوج
- 224 - علم النفس : آثار الطلاق على الأسرة ، للدكتور أحمد مبارك الكندري
- 226 : المطلب الرابع : كونه لا يسقط حقوق الأطفال .
- 226 : أولا : الحق في الحضانة .
- 226 : ثانيا : الحق في السكنى .
- 227 : ثالثا : حق الولاية على الأطفال .
- 227 : رابعا : الحق في النفقة .
- 228 : خامسا : حق الزيارة .
- 230 - علم الاجتماع : تأثير الانفصال على العلاقة بين الوالدين وعلى رفاهية الأطفال ، للأخصائية روني بريان
- 236 - المبحث الثالث : قراء تحليلية لاجتهاد المحكمة العليا لسنة 2009 .
- 237 - المطلب الأول : بخصوص شروط الخلع .
- 237 : الفرع الأول : عدم اشتراط تسبب طلب طلاق الخلع
- 238 : الفرع الثاني : الخلع قبل الدخول
- 240 : الفرع الثالث : العوض في طلاق الخلع .

الفرع الرابع : الطابع الوجوبي لمحاولة الإصلاح . . 244

الفرع الخامس: عدم اشتراط موافقة الزوج للنطق بطلاق الخلع 246

الفرع السادس : مضمون الحكم القضائي الناطق بالخلع . 250

أولا : قرار المحكمة العليا بتاريخ 2009/06/10 . 251

ثانيا : قرار المحكمة العليا بتاريخ 2009/07/08 . 25

- المطلب الثاني : بخصوص آثار الخلع 256

الفرع الأول : بخصوص المعارضة في الحكم الناطق بطلاق

الخلع 256

الفرع الثاني : بخصوص ما يجوز استئنافه من حكم طلاق

الخلع 259

1- بخصوص الشق المحكوم به بشأن عوض الخلع 260

2- بخصوص كيفية تقدير صداق المثل 261

الفرع الثالث: بخصوص عدم أحقية الزوج في المطالبة

بالتعويض 263

الفرع الرابع : طلاق الخلع لا يسقط حقوق الزوجة والأطفال 264

- الجهة الأولى: بخصوص الرجوع إلى المادة 222 من قانون

الأسرة 265

- الجهة الأخيرة : بخصوص أحكام الشريعة بشأن المسائل

محل النزاع 266

- الفصل الثالث : القانون المقارن 269
- المبحث الأول : القانون المصري 271
- أولا : الخلع الاتفاقي 272
- ثانيا : الخلع بحكم القاضي بعد أن تطلبه الزوجة 273
- المبحث الثاني : مدونة الأسرة المغربية 274
- ❖ شروط البذل في الخلع 275
- ❖ الاتفاق على مبدأ الخلع والاختلاف في البذل 276
- ❖ إصرار الزوجة على طلب الخلع ورفضه من طرف الزوج 276
- ❖ حكم طلاق الخلع 278
- المبحث الثالث : مجلة الأحوال الشخصية التونسية 280
- شكل التعويض ومقداره في حالة الطلاق للضرر أو الطلاق
التعسفي 283
- المبحث الرابع : قانون الأحوال الشخصية السوري 284
- علم الاجتماع : المشكلات الجنسية ، للكاتب الفرنسي
أندري موروا 290
- الخاتمة 293
- أولا : بخصوص جعل الخلع بيد القاضي 293

ثانيا : بخصوص وجوب معرفة القواعد العرفية المطبقة قبل

الإسلام 296

ثالثا : بخصوص وجوب تعديل المادة 54 من قانون الأسرة

المتعلقة بالخلع 297

رابعا : وجوب تعديل نص المادة 57 من قانون الأسرة 298

خامسا: بخصوص انفراد المذهب المالكي عن غيره من

المذاهب في مسألة طلاق الخلع 300