

علي فيلاي

الالتزامات النظرية العامة للعقد والالتزام بالارادة المنفردة

علي فيلاي ومحمد عماد الدين عياض

الطبعة الخامسة

2024



مؤسسة الكتاب القانوني للنشر والتوزيع



ابن النديم للنشر والتوزيع

الفهرس

11	مقدمة
11	1 - مجال نظرية الالتزامات
11	2 - أهمية نظرية الالتزامات
14	3 - تطور نظرية الالتزامات
17	4 - تعريف الالتزام
19	أ - الالتزام علاقة قانونية
19	ب - الالتزام علاقة ذات قيمة مالية
19	ج - الالتزام علاقة بين شخصين
20	4.1 - المذهب الشخصي
21	4.2 - المذهب المادي
24	4.3 - تصور الفقه الإسلامي
28	4.4 - موقف المشرع
33	5 - تقسيمات الالتزام
33	1.5 - تقسيم الالتزام من حيث الأثر
33	1.1.5 - الالتزام المدني
34	2.1.5 - الالتزام الطبيعي
36	2.5 - تقسيم الالتزام من حيث المحل
36	1.2.5 - التقسيم التقليدي
36	1.1.2.5 - الالتزام بمنح
37	2.1.2.5 - الالتزام بفعل

38	3.1.2.5 - الالتزام بعدم فعل شيء ما
39	2.2.5 - التقسيم الحديث
40	1.2.2.5 - مضمون التقسيم
40	1.1.2.2.5 - الالتزام بنتيجة
41	2.1.2.2.5 - الالتزام ببذل عناية
43	2.2.2.5 - الغاية من التمييز
44	2.2.5.3 - معيار التمييز
47	3.5 - تقسم الالتزام من حيث المصدر
47	1.3.5 - تقسيم المشرع
49	2.3.5 - تقسيم الفقه الحديث
50	1.2.3.5 - المصادر الإرادية
50	2.2.3.5 - المصادر غير الإرادية

الكتاب الاول: العقد الباب الأول: أحكام عامة الفصل الأول: تعريف العقد

53	المبحث الأول: العقد اتفاق
56	المطلب الأول: مفهوم الاتفاق
56	المطلب الثاني: خصائص الاتفاق المكون للعقد
57	المبحث الثاني: العقد يهدف إلى إحداث آثار قانونية
59	

61	الفصل الثاني: تطور نظرية العقد
61	المبحث الأول: النظرية التقليدية للعقد: «مبدأ سلطان الإرادة»
62	المطلب الأول: تكوين العقد
63	المطلب الثاني: آثار العقد

64	المبحث الثاني: المعطيات الجديدة
64	المطلب الأول: عوامل التطور
69	المطلب الثاني: القواعد الجديدة
73	المبحث الثالث : مضمون الحرية التعاقدية
83	الفصل الثالث: تقسيمات العقود
83	المبحث الأول: تقسيم المشرع
83	المطلب الأول: العقد الملزم للجانبين والعقد الملزم لجانب واحد
83	الفرع الأول: التعريف
83	1 - العقد الملزم للجانبين
85	2 - العقد الملزم لجانب واحد
86	الفرع الثاني: أهمية التمييز
86	المطلب الثاني: العقد المحدد والعقد الاحتمالي
86	الفرع الأول: التعريف
87	1 - العقد المحدد
87	2 - العقد الاحتمالي
88	الفرع الثاني: أهمية التفرقة
89	المطلب الثالث: عقد المعاوضة وعقد التبرع
89	الفرع الأول: التعريف
89	1 - عقد المعاوضة
90	2 - عقد التبرع
90	الفرع الثاني: أهمية التمييز
91	المبحث الثاني: تقسيم الفقه
91	المطلب الأول: تقسيم العقود من حيث تكوينها

91	الفرع الأول: العقد الرضائي
92	الفرع الثاني: العقد الشكلي
93	الفرع الثالث: العقد العيني
94	المطلب الثاني: تقسيم العقود من حيث تنفيذها
94	الفرع الأول: التعريف
94	1 - العقد الفوري
95	2 - العقد الزمني
96	الفرع الثاني: أهمية التمييز
96	المطلب الثالث: تقسيم العقود من حيث مساواة المتعاقدين
96	الفرع الأول: تعريف
97	1 - عقد المساومة
97	2 - عقد الإذعان
101	الفرع الثاني: أهمية التمييز
102	المطلب الرابع: تقسيم العقود من حيث أحكامها
102	الفرع الأول: تعريف
103	1 - العقد المسمى
104	2 - العقد غير المسمى
104	الفرع الثاني: أهمية التمييز
104	المطلب الخامس: تقسيم العقود من حيث انصراف آثارها
105	1 - العقد الفردي
105	2 - العقد الجماعي
105	1.2 - العقد الجماعي: تنظيم جماعي للمصالح المتحدة
106	2.2 - العقد الجماعي: تفاوض جماعي
107	3.2 - العقد الجماعي: عقد ذو الطرف المتعدد الأشخاص

الباب الثاني: تكوين العقد

الفصل الأول: الرضا

المبحث الأول: وجود الرضا

المطلب الأول: الإرادة أساس الرضا

الفرع الأول: الإرادة الجدية

1 - إرادة شخصية قانونية مؤهلة

1.1 - اكتساب الشخصية القانونية

2.1 - أهلية التعاقد

2 - انصراف الإرادة إلى إحداث آثار قانونية

1.2 - إرادة الهازل

2.2 - الإرادة الصورية

3.2 - الإرادة المتعلقة بمحض المشيئة

4.2 - الإرادة المقترنة بتحفظ ذهني

الفرع الثاني: الصور المختلفة للإرادة

1 - عرض نظريتا الإرادة الباطنة والإرادة الظاهرة

1.1 - الإرادة الباطنة

2.1 - الإرادة الظاهرة

2 - موقف المشرع

1.2 - آراء الفقهاء

1.1.2 - أنصار الإرادة الباطنة

2.1.2 - أنصار الإرادة الظاهرة

2.2 - الإرادة المتعَرَّف عليها

126	الفرع الثالث: التعبير عن الإرادة
126	1 - طرق التعبير عن الإرادة
127	1.1 - التعبير الصريح والتعبير الضمني في ضوء الفقه
127	1.1.1 - الفقه التقليدي
128	2.1.1 - الفقه الحديث
129	2.1 - التعبير الصريح والتعبير الضمني في ضوء الأحكام القانونية
130	2 - آثار التعبير عن الإرادة
130	1.2 - المقصود بالآثار القانونية
131	2.2 - وقت حدوث الآثار القانونية
131	3.2 - موت المعبر أو فقدانه لأهليته
132	المطلب الثاني: تطابق الإرادتين
132	الفرع الأول: عناصر تطابق الإرادتين
132	1 - الإيجاب
132	1.1 - مفهوم الإيجاب
133	1.1.1 - الإيجاب: عرض محدد ودقيق
136	2.1.1 - الإيجاب: عرض بات
137	3.1.1 - الإيجاب الإلكتروني
138	2.1 - القيمة القانونية للإيجاب
139	1.2.1 - إلزامية الإيجاب
139	1.1.2.1 - الإيجاب المقترن بأجل
140	2.1.2.1 - الإيجاب الصادر في مجلس العقد
142	2.2.1 - سقوط الإيجاب
143	1.2.2.1 - الإيجاب المقترن بأجل
143	2.2.2.1 - الإيجاب الصادر في مجلس العقد

144	2 - القبول
144	1.2 - شروط القبول
144	1.1.2 - مطابقة القبول للإيجاب
144	1.1.1.2 - المبدأ: التطابق الكلي
144	2.1.1.2 - الاستثناء: الاتفاق الجزئي عقد تام بإرادة المتعاقدين
148	- عقد الشرف أو التزام الشرف
148	- الاتفاق المبدئي
149	- البروتوكول الاتفاقي
150	- العقد الإطار
150	- رسائل النوايا
151	2.1.2 - وقت صدور القبول
151	2.2 - السكوت الملايس
153	3.2 - صور خاصة في القبول
153	1.3.2 - القبول في عقد الإذعان
154	2.3.2 - القبول في البيع بالمزاد العلني
155	- مرحلة الإعلان عن البيع بالمزاد العلني: الدعوة للمفاوضات
155	- مرحلة تقديم عروض المزايدين: الإيجاب
156	- مرحلة رسو المزاد: القبول
156	الفرع الثاني: زمان ومكان تطابق الإرادتين
156	1 - أهمية تحديد زمان ومكان تطابق الإرادتين
156	1.1 - أهمية تحديد المكان
157	2.1 - أهمية تحديد الزمان
158	2 - النظريات المقترحة
158	1.2 - تواجد الإيجاب والقبول

158	1.1.2 - نظرية الإعلان عن القبول
158	2.1.2 - نظرية تصدير القبول
159	2.2 - تبادل الإيجاب والقبول
159	1.2.2 - نظرية تسليم القبول
159	2.2.2 - نظرية العلم بالقبول
160	3 - موقف المشرع
160	المبحث الثاني: صور خاصة للرضا
161	المطلب الأول: النيابة في التعاقد
161	الفرع الأول: مفهوم النيابة
164	الفرع الثاني: شروط النيابة
164	1 - حلول إرادة النائب محل إرادة الأصيل
165	2 - التزام حدود النيابة
166	3 - مباشرة التصرف باسم والحساب الأصيل
167	الفرع الثالث: آثار النيابة
167	1 - الأصيل: طرف في العقد
168	2 - النائب: أجنبي عن العقد
168	3 - المتعاقد معه: دائن أو مدين للأصيل
168	الفرع الرابع: تعاقد الشخص مع نفسه
169	المطلب الثاني: الوعد بالتعاقد
170	الفرع الأول: مفهوم الوعد
170	الفرع الثاني: شروط الوعد بالتعاقد
170	1 - الشروط اللازمة في العقد
171	2 - الشروط الخاصة بالوعد
171	2.1 - الشروط الموضوعية

172	2.2 - الشروط الشكلية
173	الفرع الثالث: آثار الوعد بالتعاقد
173	1 - الواعد ملزم بإبرام العقد
175	2 - إظهار رغبة الموعود له: تثبيت للعقد
175	المطلب الثالث: التعاقد بالعربون
176	الفرع الأول: مفهوم العربون
176	1 - تعريف العربون
178	1.1 - العربون: مال منقول
179	1.2 - العربون: طريقة تعاقد
180	3 - العربون ذو دلالات مختلفة
181	الفرع الثاني: أحكام العربون
181	1 - العربون: حق عدول
183	2 - العربون: تأكيد للعقد
183	الفرع الثالث: طبيعة العقد المقترن بالعربون
185	المطلب الرابع: التعاقد بواسطة شبكة المعلومات العالمية
190	الفرع الأول: العقد الإلكتروني
190	1 - العقد الإلكتروني: عقد بمفهوم القانون رقم 02-04
193	2 - إبرام العقد الإلكتروني
193	1.2 - العقد الإلكتروني: عقد مبرم بين مورد ومستهلك إلكترونيين
194	2.2 - العقد الإلكتروني: عقد عن بعد
197	3.2 - العقد الإلكتروني: عقد يتم بواسطة تقنية إلكترونية
198	الفرع الثاني: العقود الذكية
202	الفرع الثالث: العقود المبرمة بواسطة وكيل ذكي أو إلكتروني
205	المبحث الثالث: صحة الرضا

205	المطلب الأول: الغلط
206	الفرع الأول: مفهوم الغلط الجوهري
206	1 - موصفات الغلط الجوهري
207	1.1 - الغلط الجوهري: غلط جسيم
208	2.1 - الغلط الجوهري: غلط مؤثر
208	2 - صور الغلط الجوهري
209	1.2 - الغلط في صفة الشيء
210	1.1.2 - النظرة المشتركة للمتعاقدین
210	2.1.2 - شروط العقد
211	2.2 - الغلط في ذات أو صفات المتعاقد
212	3.2 - الغلط في القانون
213	4.2 - الغلط في الباعث
215	5.2 - الغلط في القيمة
216	الفرع الثاني: شروط التمسك بالغلط الجوهري
216	1 - حسن النية
217	2 - استحقاق الحماية القانونية
218	3 - علاقة المتعاقد الثاني بالغلط
219	المطلب الثاني: التدليس
222	الفرع الأول: عناصر التدليس
222	1 - العنصر المادي
222	1.1 - الحيل
223	2.1 - الكذب
224	3.1 - السكوت العمدي: الكتمان
228	2 - العنصر المعنوي

228	الفرع الثاني: شروط التدليس
229	1- التدليس المؤثر
230	2- المدلّس
231	المطلب الثالث: الإكراه
233	الفرع الأول: مفهوم الإكراه
233	1 - الرهبة البيّنة
233	1.1 - الرهبة قوامها الخطر
233	1.1.1 - الخطر الجسيم
234	2.1.1 - الخطر المحدق
235	2.1 - الشخص المهدد بالخطر
235	1.2.1 - المتعاقد
235	2.2.1 - الأقارب
236	2 - الرهبة غير المشروعة
237	1.2 - الشوكة والنفوذ الأدبي
238	2.2 - التهديد باستعمال حق
238	1.2.2 - مشروعية الغرض
238	2.2.2 - مشروعية الوسائل
239	الفرع الثاني: مصدر الإكراه
239	1 - الإكراه الصادر عن الإنسان
239	1.1 - الإكراه الصادر عن المتعاقد
239	2.1 - الإكراه الصادر عن الغير
240	2 - حالة الضرورة
243	المطلب الرابع: الاستغلال
244	1 - التصور الموضوعي

245	2 - التصور الذاتي
248	الفرع الأول: مفهوم الاستغلال
249	1 - العنصر المادي
249	1.1 - التفاوت بين الالتزام والعوض
250	2.1 - التفاوت بين حظ الربح والخسارة
251	3.1 - انعدام العوض
252	2 - العنصر النفسي
252	1.2 - الضعف النفسي
253	1.1.2 - الطيش البين
254	2.1.2 - الهوى الجامح
254	2.2 استغلال ضعف المغبون
256	الفرع الثاني: جزاء الاستغلال
257	1 - دعوى الإبطال
257	1.1 - الإبطال: حق للمغبون
257	2.1 - السلطة التقديرية للقاضي
258	3.1 - توقي دعوى الإبطال
258	2 - دعوى الإنقاص
259	الفرع الثالث: الغبن
265	الفصل الثاني: المحل
268	المبحث الأول: وجود و/أو إمكانية المحل
269	المطلب الأول: وجود المحل
269	الفرع الأول: انعدام المحل أصلاً
269	الفرع الثاني: هلاك المحل

270	1 - وقت هلاك المحل
270	2 - المقصود بهلاك المحل
271	الفرع الثالث: المحل المستقبل
271	1 - المقصود بالأشياء المستقبلية
274	2 - التعامل في تركة إنسان على قيد الحياة
275	المطلب الثاني: المحل الممكن
276	الفرع الأول: الاستحالة النسبية
276	الفرع الثاني: الاستحالة المطلقة
278	المبحث الثاني: تعيين المحل
278	المطلب الأول: طرق تعيين المحل
279	الفرع الأول: تعيين الأشياء المادية
279	1 - تعريف أو وصف القيميات
279	2 - تعيين جنس ومقدار المثليات
280	1.2 - تعيين جنس الشيء
280	2.2 - تعيين مقدار الشيء
281	3.2 - تعيين جودة الشيء
281	الفرع الثاني: تعيين المحل الذي لا يتعلق بشيء مادي
283	المطلب الثاني: تعيين الثمن
283	الفرع الأول: تعيين ثمن البيع
284	الفرع الثاني: تعيين الثمن في العقود الأخرى
285	المطلب الثالث: مبدأ القيمة الإسمية
286	المبحث الثالث: مشروعية المحل
286	المطلب الأول: قابلية المحل للتعامل
286	الفرع الأول: الأشياء غير القابلة للتعامل بطبيعتها

287 الفرع الثاني: الأشياء غير القابلة للتعامل بحكم القانون
289 المطلب الثاني: مطابقة المحل للنظام العام والآداب

291 الفصل الثالث: السبب

293 المبحث الأول: مفهوم السبب

293 المطلب الأول: السبب القصدي

293 الفرع الأول: عرض النظرية التقليدية

294 1 - تعريف السبب القصدي

294 1.1 - محل التزام التعاقد: سبب التزام التعاقد معه

294 2.1 - الاستلام المسبق للشيء محل التعاقد: سبب الالتزام

295 3.1 - الوفاء بالتزام سابق: سبب الالتزام

295 4.1 - نية التبرع: سبب الالتزام

295 2 - خصائص السبب القصدي

295 1.2 - السبب أمر داخلي للعقد

295 2.2 - السبب واحد في كل صنف من العقود

295 3.2 - السبب أمر موضوعي

296 3 - شروط السبب القصدي

296 1.3 - وجود السبب

296 2.3 - صحة السبب

296 3.3 - مشروعية السبب

297 الفرع الثاني: تقييم النظرية التقليدية

297 1 - نقد النظرية التقليدية

297 1.1 - صحة النظرية

297 2.1 - وظيفة السبب

298	2 - الدفاع عن النظرية التقليدية
298	1.2 - المقصود بالسبب
299	2.2 - وظيفة السبب
301	المطلب الثاني: الباعث أو الدافع للتعاقد
301	الفرع الأول: تعريف الباعث
303	الفرع الثاني: خصائص الباعث
303	1 - الباعث أمر شخصي ونفسي
303	2 - الباعث أمر خارج عن العقد
304	3 - الباعث أمر متغير
304	الفرع الثالث: شروط الباعث
304	المطلب الثالث: موقف المشرع
306	المبحث الثاني: إثبات السبب
307	المطلب الأول: افتراض السبب غير المذكور
307	الفرع الأول: افتراض السبب
307	1 - التصرف المسبب
307	2 - التصرف المجرد
308	الفرع الثاني: سقوط القرينة
309	المطلب الثاني: افتراض حقيقة السبب المذكور
309	الفرع الأول: إثبات صورية السبب
310	الفرع الثاني: إثبات سبب آخر مشروع للالتزام
311	الفصل الرابع: النظام العام والآداب
312	المبحث الأول: القواعد العامة للنظام العام وحسن الآداب
312	المطلب الأول: التمييز بين النظام العام وحسن الآداب

314	المطلب الثاني: مصدر النظام العام
314	الفرع الأول: النظام العام التشريعي
316	الفرع الثاني: النظام العام القضائي
316	المطلب الثالث: المصلحة العامة قوام النظام العام
317	الفرع الأول: المصلحة العليا للبلاد
317	الفرع الثاني: مصالح الفئات الخاصة
318	المبحث الثاني: مجال النظام العام
318	المطلب الأول: النظام العام السياسي
318	الفرع الأول: حماية الدولة
320	الفرع الثالث: حماية العائلة
320	1 - الأحوال الشخصية
320	1.1 - الحالة المدنية
320	2.1 - الأهلية
321	3.1 - علاقة الشخص بأسرته
321	2 - المعاملات المالية
322	الفرع الثالث: الآداب
322	1 - العلاقات الجنسية
323	2 - الكسب غير المشروع
324	المطلب الثاني: النظام العام الاقتصادي
325	الفرع الأول: مضمون النظام العام الاقتصادي
325	1 - النظام العام الاقتصادي التوجيهي
328	2 - النظام العام الاجتماعي
328	1.2 - حماية الطرف الضعيف في القانون المدني
329	2.2 - حماية الطرف الضعيف في التشريعات الخاصة

329	1.2.2 - تنظيم العلاقة العقدية
331	2.2.2 - تنظيم النشاطات
332	الفرع الثاني: خصائص النظام العام الاقتصادي
332	1 - كيفية تدخل النظام العام الاقتصادي
332	2 - إلزامية أحكام النظام العام الاقتصادي
333	3 - جزاء مخالفة النظام العام الاقتصادي

335	الفصل الخامس: الشكلية
337	المبحث الأول: الشكلية المباشرة
338	المطلب الأول: الكتابة
338	الفرع الأول: تعريف الكتابة
340	الفرع الثاني: أنواع الكتابة
340	1 - الكتابة الرسمية
341	1.1 - محرر العقد
341	1.1.1 - الموظف
342	2.1.1 - الضابط العمومي
343	3.1.1 - الشخص المكلف بالخدمة العامة
343	2.1 - الاختصاص
344	3.1 - الأشكال القانونية
346	2 - الكتابة العرفية
347	1.2 - الكتابة بخط المتعاقد
347	1.1.2 - العقد التبادلي
348	2.1.2 - المتعاقد الأمي
348	3.1.2 - التعاقد بواسطة وكيل

348	2.2 - التوقيع
348	1.2.2 - تعريف التوقيع
349	2.2.2 - التوقيع بالبصمة
350	3.2.2 - التوقيع الالكتروني
353	المطلب الثاني: العقود العينية
353	المطلب الثالث: الشككية في قانون حماية المستهلك
357	المبحث الثاني: الشككية غير المباشرة
358	المطلب الأول: قواعد الإثبات
359	المطلب الثاني: قواعد الشهر
359	الفرع الأول: الغرض من الشهر
360	الفرع الثاني: وسائل الشهر
360	1 - الإشهار العقاري
361	2 - القيد في السجل التجاري
361	3 - النشر
361	المطلب الثالث: الإجراءات الإدارية والجبائية
362	الفرع الأول: الترخيص المسبق
362	الفرع الثاني: التصريح الإجباري
363	الفرع الثالث: التسجيل
365	الفصل السادس: نظرية البطلان
365	المبحث الأول: مفهوم البطلان
366	المطلب الأول: البطلان والمفاهيم القريبة منه
366	الفرع الأول: البطلان والمفاهيم القريبة منه من حيث آثارها بالنسبة للمتعاقدین

366	1 - تشابه آثار بطلان العقد، سقوطه وفسخه
366	2 - اختلاف أسباب بطلان العقد، سقوطه وفسخه
368	الفرع الثاني: البطلان وعدم النفاذ
369	المطلب الثاني: أنواع البطلان
369	الفرع الأول: التقسيمات الفقهية
369	1 - التقسيم الثلاثي
369	1.1 - الانعدام
370	2.1 - البطلان المطلق
370	3.1 - البطلان النسبي
370	2 - التقسيم الثنائي
370	1.2 - مفهوم البطلان المطلق والبطلان النسبي
370	1.1.2 - البطلان المطلق
371	2.1.2 - البطلان النسبي
371	2.2 - طبيعة المصلحة: معيار التفرقة
373	3 - البطلان نوع واحد
374	الفرع الثاني: موقف المشرع
375	المبحث الثاني: تقرير البطلان
375	المطلب الأول: تدخل القاضي
375	الفرع الأول: دعوى البطلان أو الإبطال
376	الفرع الثاني: الدفع بالبطلان أو الإبطال
377	المطلب الثاني: حق التمسك بالبطلان
377	الفرع الأول: حق التمسك بدعوى البطلان
377	1 - المصلحة قوام التمسك بالبطلان
378	2 - المحكمة

378	الفرع الثاني: حق التمسك بإبطال العقد
378	1 - المتعاقد
379	2 - القائم مقام المتعاقد
380	1.2 - الخلف العام
381	2.2 - الخلف الخاص
381	3.2 - الدائون العاديون
381	المطلب الثالث: انقضاء حق البطلان
382	الفرع الأول: انقضاء حق الإبطال
382	1 - الإجازة
382	1.1 - تعريف الإجازة
383	2.1 - شروط الإجازة
384	1.2.1 - قابلية العقد للإبطال
384	2.2.1 - علم المتعاقد بقابلية العقد للإبطال
384	3.2.1 - زوال العيب المبطل للعقد
385	3.1 - آثار الإجازة
386	2 - التقادم
386	1.2 - مفهوم التقادم
387	2.2 - مدة التقادم
388	3.2 - آثار التقادم
389	3 - سقوط دعوى الإبطال
390	الفرع الثاني: سقوط دعوى البطلان
391	المبحث الثالث: آثار تقرير البطلان
391	المطلب الأول: مبدأ زوال العقد
392	الفرع الأول: الزوال الكلي للعقد

392	الفرع الثاني: زوال العقد بأثر رجعي
393	1 - إعادة المتعاقدين إلى حالتها الأصلية
393	1.1 - كيفيات الاسترداد
393	1.1.1 - الاسترداد العيني
394	2.1.1 - الاسترداد بمقابل
394	1.2 - الأساس القانوني للاسترداد
396	3.1 - حرمان المتعاقد جزئيا أو كلياً من الاسترداد
396	1.3.1 - إلزام المتعاقد ناقص الأهلية برد ما عاد عليه بالمنفعة
396	2.3.1 - حرمان الملوث من الاسترداد الكلي
399	2 - سقوط حقوق الغير
400	المطلب الثاني: الآثار العرضية للعقد الباطل: العقد واقعة قانونية
401	المبحث الرابع: إنقاذ العقد
401	المطلب الأول: تحويل العقد
401	الفرع الأول: شروط تحويل العقد
401	1 - بطلان العقد
402	2 - توفر عناصر العقد الجديد
402	3 - انصراف إرادة المتعاقدين إلى العقد الصحيح
403	الفرع الثاني: آثار تحويل العقد
403	المطلب الثاني: إنقاص العقد
403	الفرع الأول: شروط إنقاص العقد
403	1 - بطلان شق من العقد
404	2 - قابلية العقد للانقسام
404	3 - الشق الباطل غير مؤثر
405	الفرع الثاني: آثار الإنقاص

الباب الثالث: آثار العقد

الفصل الأول: القوة الإلزامية للعقد

المبحث الأول: العقد شريعة المتعاقدين

المطلب الأول: لا نقض ولا تعديل للعقد دون اتفاق

الفرع الأول: حرمان المتعاقد من نقض أو تعديل العقد

الفرع الثاني: تعديل العقد أو نقضه برخصة من القانون

1 - نقض العقد بالإرادة المنفردة

1.1 - مفهوم نقض العقد

2.1 - حالات نقض العقد

1.2.1 - تحريم الالتزام مدى الحياة

2.2.1 - انعدام الثقة

3.2.1 - اتفاق المتعاقدين

4.2.1 - حماية الطرف الضعيف

2 - تعديل العقد بالإرادة المنفردة

1.2 - تعديل العقد بترخيص من القانون

2.2 - تعديل العقد اتفاقا

المطلب الثاني: إلزام المتعاقدين بتنفيذ العقد

الفرع الأول: المقصود بالإلزامية تنفيذ العقد

1 - مضمون العقد

1.1 - الحقوق والواجبات الواردة في العقد

2.1 - مستلزمات العقد

1.2.1 - القانون

2.2.1 - العرف

3.2.1 - العدالة

426	2 - تنفيذ العقد بحسن النية
427	1.2 - الالتزام بالنزاهة
428	2.2 - الالتزام بالتعاون
429	الفرع الثاني: الظروف الاستثنائية ومراجعة العقد
431	1 - شروط مراجعة العقد
431	1.1 - شروط الحادث الاستثنائي
431	1.1.1 - حادث استثنائي
432	2.1.1 - حادث غير متوقع
433	3.1.1 - حادث عام
434	2.1 - الالتزام المرهق
434	1.2.1 - معيار الإرهاق
435	2.2.1 - مقدار الإرهاق
435	2 - كيفية مراجعة العقد
435	1.2 - القاضي ملزم بمراجعة العقد
436	2.2 - رد الالتزام المرهق إلى الحد المعقول
436	1.2.2 - إنقاص التزام المدين
437	2.2.2 - زيادة التزام الدائن
438	3.2.2 - فسخ العقد
439	المبحث الثاني: تأويل العقد
440	المطلب الأول: أحكام تأويل العقد
440	الفرع الأول: العبارة الواضحة تفيد قطعاً إرادة المتعاقدين
440	1 - تعريف العبارة الواضحة
441	2 - وضوح العبارة يمنع التأويل
443	الفرع الثاني: العبارة الغامضة تستدعي تأويل العقد

443	1 - تعريف العبارة الغامضة
444	2 - كيفية تأويل العقد
445	1.2 - البحث عن النية المشتركة للمتعاقدین
445	1.1.2 - مدلول النية المشتركة
446	2.1.2 - كيفية البحث عن النية المشتركة
446	1.2.1.2 - طبيعة التعامل
488	2.2.1.2 - الأمانة والثقة
448	3.2.1.2 - العرف
448	2.2 - حالة الشك
449	1.2.2 - مفهوم حالة الشك
449	2.2.2 - كيفية تأويل الشك
450	1.2.2.2 - التأويل الموضوعي للعقد
450	2.2.2.2 - يؤول الشك لمصلحة المدين أو لمصلحة الطرف المذعن
452	المطلب الثاني: رقابة التأويل
452	الفرع الأول: تأويل العقد من الوقائع
453	الفرع الثاني: تكييف العقد وتحريف وثيقة واضحة: مسائل قانونية
453	1 - تكييف العقد
456	2 - تحريف مضمون وثيقة واضحة
459	الفصل الثاني: نسبية العقد
460	المبحث الأول: مبدأ نسبية الأثر الإلزامي للعقد
460	المطلب الأول: انصراف أثر العقد إلى المتعاقدين الأصليين
461	الفرع الأول: النيابة
461	1 - سلامة رضا النائب

461	2 - تصرف آثار العقد إلى ذمة الأصيل
462	الفرع الثاني: تعاقد الشخص مع نفسه
463	المطلب الثاني: تصرف آثار العقد إلى الخلف العام
463	الفرع الأول: مفهوم الخلف العام
464	الفرع الثاني: حدود القاعدة
464	1 - الحالات الاستثنائية
464	1.1 - القانون
464	2.1 - طبيعة التعامل
465	3.1 - إرادة المتعاقد
465	2 - قواعد الميراث
465	1.2 - الوارث غير ملزم بدينون المورث
466	2.2 - الإرث حق للوارث
467	المطلب الثالث: تصرف آثار العقد إلى الخلف الخاص
467	الفرع الأول: مفهوم الخلف الخاص
468	الفرع الثاني: شروط تصرف آثار العقد إلى الخلف الخاص
468	1 - الحقوق والواجبات من مستلزمات الشيء
469	2 - علم الخلف الخاص
469	المبحث الثاني: نفاذ العقد
470	المطلب الأول: مفهوم الغير
470	الفرع الأول: الغير الأجنبي
471	الفرع الثاني: الدائنون العاديين
473	المطلب الثاني: المنصوص بنفاذ العقد
473	الفرع الأول: العقد حجة على الغير
474	1 - احترام العقد

474	2 - مسؤولية الغير
474	الفرع الثاني: العقد حجة للغير
475	1 - العقد مصدر معلومات
475	2 - العقد مصدر مسؤولية
475	المبحث الثالث: استثناءات انصراف آثار العقد إلى الغير
476	المطلب الأول: التعهد عن الغير
476	الفرع الأول: شروط التعهد عن الغير
476	1 - المتعهد
477	2 - غرض التعهد عن الغير
477	3 - موضوع التعهد عن الغير
477	الفرع الثاني: آثار التعهد عن الغير
478	1 - آثار التعهد عن الغير بالنسبة للمتعاقدین
478	2 - آثار التعهد عن الغير بالنسبة للغير
478	المطلب الثاني: الاشتراط لمصلحة الغير
480	الفرع الأول: شروط الاشتراط لمصلحة الغير
480	1 - الشروط المتعلقة بالمشترط
480	1.1 - تعاقد المشترط باسمه
480	2.1 - مصلحة المشترط
480	2 - تعيين المنتفع
481	1.2 - المنتفع شخص أو هيئة مستقبلية
481	2.2 - المنتفع قابل للتعيين
481	3 - انصراف إرادة المتعاقدين إلى إنشاء حق مباشر للمنتفع
481	الفرع الثاني: آثار الاشتراط لمصلحة الغير
482	1 - علاقة المشترط بالمتعهد

482	2 - علاقة المشترط بالمنتفع
282	3 - علاقة المتعهد بالمنتفع
483	الفرع الثالث: الطبيعة القانونية للاشتراط لمصلحة الغير
483	1 - نظرية الإيجاب
484	2 - نظرية الفضالة
484	3 - نظرية الإرادة المنفردة
485	4 - الاشتراط لمصلحة الغير: مفهوم مستقل
485	المطلب الثالث: الدعوى المباشرة

الباب الرابع: انحلال العقد

487	المبحث الأول: فسخ العقد
488	المطلب الأول: شروط الفسخ
489	الفرع الأول: العقد محل الفسخ ملزم للجانبين
490	الفرع الثاني: عدم وفاء المتعاقد بالتزامه
490	الفرع الثالث: وفاء المتعاقد المتمسك بالفسخ بالتزامه
491	المطلب الثاني: تقرير الفسخ
492	الفرع الأول: الفسخ القضائي
493	الفرع الثاني: الفسخ الاتفاقي
495	الفرع الثالث: فسخ العقد بالإرادة المنفردة
499	1 - شروط فسخ العقد انفراديا
499	1.1 - الشروط الموضوعية
500	2.1 - الشروط الإجرائية
500	1.2.1 - الإعذار بالفسخ
500	2.2.1 - الإخطار بقرار الفسخ

501	3.2.1 - تسبيب وتبرير الفسخ
501	2 - المراقبة القضائية البعدية
502	المطلب الثالث: آثار الفسخ
502	الفرع الأول: إعادة المتعاقدين إلى ما كانا عليه قبل العقد
504	الفرع الثاني: أثر الفسخ بالنسبة للغير
505	المبحث الثاني: انفساخ العقد
506	المطلب الأول: استحالة التنفيذ: سبب انفساخ العقد
506	الفرع الأول: الاستحالة المطلقة
508	الفرع الثاني: وقت نشوء الاستحالة
508	الفرع الثالث: السبب الأجنبي: مصدر الاستحالة
510	المطلب الثاني: تحمل تبعه انفساخ العقد
511	المبحث الثالث: الدفع بعدم التنفيذ
512	المطلب الأول: شروط الدفع بعدم التنفيذ
513	الفرع الأول: العقد التبادلي: مجال الدفع بعدم التنفيذ
513	الفرع الثاني: الالتزامات المتقابلة مستحقة الأداء
514	الفرع الثالث: إخلال المتعاقد بالتزامه
514	المطلب الثاني: أثر الدفع بعدم التنفيذ

517 الكتاب الثاني: الالتزام بالإرادة المنفردة

523 الباب الأول: النظرية العامة للالتزام بالإرادة المنفردة

523 الفصل الأول: مفهوم الالتزام بالإرادة المنفردة

523 المبحث الأول: تعريف الالتزام بالإرادة المنفردة

526 المبحث الثاني: عناصر الالتزام بالإرادة المنفردة

- 526 1 - الالتزام بالإرادة المنفردة ينشأ بإرادة واحدة
- 528 2 - اتجاه الإرادة إلى ترتيب التزام
- 530 3 - الإرادة المنفردة لا ترتب التزاماً إلا في ذمة من صدرت عنه
- 531 المبحث الثالث: تقسيمات الالتزام بالإرادة المنفردة
- 531 1 - الالتزام بالإرادة المنفردة المسمى والالتزام بالإرادة المنفردة غير المسمى
- 532 2 - الالتزام بالإرادة المنفردة الموجه للجمهور والالتزام بالإرادة المنفردة الموجه لشخص معين
- 533 3 - الالتزام بالإرادة المنفردة الرضائي والالتزام بالإرادة المنفردة الشكلي
- 534 4 - التزام بالإرادة المنفردة على سبيل التبرع والالتزام بالإرادة المنفردة على سبيل المعاوضة
- 537 الفصل الثاني: الأحكام العامة للالتزام بالإرادة المنفردة
- 538 المبحث الأول: قيام الالتزام بالإرادة المنفردة
- 540 المبحث الثاني: آثار الالتزام بالإرادة المنفردة
- 545 **الباب الثاني: وعد الجمهور بجائزة**
- 547 الفصل الأول: شروط وعد الجمهور بجائزة
- 547 1 - الواعد
- 548 2 - الموجه إليه الوعد
- 549 3 - العمل المطلوب
- 450 4 - الجائزة
- 451 الفصل الثاني: أحكام وعد الجمهور بجائزة
- 551 1 - استحقاق الجائزة لمن قام بالعمل
- 553 2 - رجوع الواعد عن الوعد

553 1.2 - جواز العدول إذا لم يحدد الواعد أجلا لإنجاز العمل

554 1.1.2 - تحريم الالتزام الأبدي أساس حق الواعد في الرجوع

555 2.1.2 - حماية الثقة المشروعة للغير

558 2.2 - عدم جواز العدول إذا حدد الواعد أجلا لإنجاز العمل

559 الفهرس

استعان المؤلفان في هذه الطبعة الجديدة بالمشروع التمهيدي للقانون المدني الذي لم نعر على نسخة منه إلا مؤخرا، وهي نسخة وحيدة باللغة الفرنسية، علما أن هذه الوثيقة الهامة لم يتم نشرها، الأمر الذي كان وراء اختلاف رجال القانون بشأن تصنيف القانون المدني الجزائري ضمن القوانين المدنية المقارنة. ولعل أهم ما تضمنته هذه الوثيقة أن اللجنة التي قامت بتحرير المشروع عمدت إلى ذكر تحت كل مادة مصدر اقتباسها لا سيما النصوص القانونية الأجنبية التي استعانت بها، وهو الأمر الذي يساعد في شرح القانون المدني. استعان المؤلفان كذلك بوثيقة محررة باللغة الفرنسية من قبل لجنة تحرير مشروع القانون المدني تتكون من نحو اثنتي عشرة صفحة تضمنت تقديم القانون المدني وبيّنت التوجهات الكبرى التي عمد المحررون إلى مراعاتها.

تناولت هذه الطبعة الجديدة أيضا المستجدات التي طرأت على القانون بصفة عامة، وعلى نظرية العقد بصفة خاصة، لا سيما ما تعلق بتكنولوجيات الإعلام والاتصال، وعلى وجه الخصوص العقد الالكتروني وكيفية إبرامه. أخيرا وبموجب القانون رقم 05-10 المعدل والمتمم للقانون المدني، لم تبق الإرادة المنفردة مجرد مصدر استثنائي للالتزام وفق تصور القانون المدني الفرنسي، إنما أصبحت مصدرا عاما مستقلا للتصرفات القانونية، مما تطلب محاولة تبيين معالم هذا المصدر الجديد ومعالجة بعض جوانبه.

مؤسسة الكتاب القانوني للنشر والتوزيع

مركز البنية 15 مجموعة مثلية رقم 1641 الطابق

الأرضي - طينة بوندولو - ولاية بومرداس

هاتف: +213 540 74 89 20

هاتف: +213 796 36 91 10

مسؤول المبيعات: هاني، +213 673 48 37 47

Email: mawazabababun2021@gmail.com

من التوزيع للنشر والتوزيع

إلى شارع محمد تهاق فويهد - وهران

ص.ب. 287 الساتيا الزباني محمد

تلفاكس: +213 41 28 87 88

هاتف: +213 661 28 76 83

Email: mawazabababun2021@gmail.com

ISBN: 978-9969-566-06-2



9 789969 566062