

لحسين بن الشيخ آث ملويا



المنتقى

في

قضاء الأحوال الشخصية

- ❖ تعليق على قرارات المحكمة العليا بالاستناد إلى الفقه المقارن و قانون الأسرة.
- ❖ القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا).
- ❖ علم النفس، و نصوص فقهية للمطالعة من مذهب مالك.

الجزء الأول



الفهرس

5.....كلمات مضیئة

7.....تنییه

9.....*توطئة

1- الخطبة- عدول الخاطب عنها- الهدايا ليست صداقا- مقدمات عقد الزواج- آثار الخطبة- الصداق- الهدايا- المذاهب: المالكي- الحنفي والشافعي- موقف المشرع الجزائري- التعويض- القانون المقارن- (المجلة والمدونة والقانون السوري)- علم النفس: الزواج ليس مُتعة فحسب للباحث الاجتماعي فريدريك برينك.....29

2- الزواج- اقتران الخطبة بالفاتحة بمجلس العقد- توفر جميع أركان- أركان الزواج- الولاية في الزواج- الوعد بالزواج- الفاتحة- مسألة الشهود- اقتران الخطبة بالعقد- القانون المقارن (المجلة، المدونة، القانون السوري)- علم النفس: مرحلة الخطبة للباحث الاجتماعي فريدريك برينك.....49

3- الزواج العرفي- طرق إثباته- شهادة الشهود- شروط الشهادة- إجراءات تسجيل الزواج- الشهادة في الزواج هدفها الإعلان- القانون المقارن (تونس، سوريا، المغرب)- نص للمطالعة: المرأة في عصر النهضة لول ديورانت.....69

4- نفی النسب- تجاوز مدة الحمل لستة اشهر- مدة اللعان- أقل مدة الحمل- شروط ثبوت النسب بالفراش- حصول الزواج- أن يولد لمثله- الصغر والمرض- أن تمضي أقل مدة الحمل- اللعان- سببه حسب ابن جزي- موقف قانون الأسرة- توافر شروط ثبوت النسب- شهادة طبية- عدم نفی النسب بالطرق المشروعة وفي مدة معينة- ضرورة تعديل القانون بشأن نفی النسب-

القانون المقارن - (المغرب، تونس، سوريا) - نص فقهي للمطالعة: في اللعان
للاستاذ عبد الرحمن العدوي (موقف المذهب المالكي وغيره من
المذاهب)..... 89

5- ولادة التوأمين حال قيام الزواج - عدم إثبات النسب عن طريق تحليل الدم
طبيا - طرق ثبوت النسب في قانون الأسرة - اللعان - ضرورة تعديل القانون
وقبول الإثبات بواسطة الخبرة الطبية تماشيا مع العصر - تعريف الفقهاء للتوأمين
وكيفية نفي النسب بشأئهما - الحقيقة العلمية: التوأمين الحقيقيين والتوأمين غير
الحقيقيين..... 113

6- رفض الزوجة إتمام الزواج بالدخول - لاحق لها في الهدايا ولا في نصف
الصداق - أحكام الصداق - سقوط كامل الصداق - الفرقة من جانب الزوج -
الفرقة من جانب الزوجة - قانون الأسرة - لا قياس ما بين الرجوع عن الخطوبة
والرجوع عن الزواج - الطلاق قبل الدخول - القانون المقارن (تونس، سوريا،
المغرب) - نص فقهي للمطالعة: في تشطير الصداق لابن رشد
الحفيد..... 125

7- الطلاق قبل الدخول - إرجاع نصف الصداق فقط - مفهوم الصداق
وأحكامه - عدم قابلية أحكام الطلاق للاستئناف - الطلاق قبل البناء واختلافه
عن الفسخ - حكم الصداق في الطلاق قبل البناء - القانون المقارن (المغرب،
تونس، سوريا) - علم النفس: تأملات في الزواج للباحثين آدامس
وباكار..... 147

- 8- الاختلاف في البكارة- مفهوم الدخول- موقف أبو حنيفة- آخر ما توصل إليه مذهب مالك- القائلين بجواز الإثبات بشهادة النساء وأهل المعرفة- القائلين بتصديق المرأة في فرجها ولا يُنظر إليها النساء- الخبرة الطبية- وجوب إرسال الملف إلى النائب العام- صفة ومهنة الخصوم- مسألة الدخول بالزوجة- الاختلاف في الصداق- مسألة فسخ عقد الزواج- نفقتي العدة والإهمال- جواز الإثبات بواسطة شهادة النساء أو أهل الخبرة- القانون المقارن- نص فقهي للمطالعة: الاختلاف في البكارة للشيخ عيسى العَلَمي.....163
- 9- محاولة الصلح في دعاوي الطلاق والتطليق ليست إجراءا جوهريا- المراحل المؤدية إلى الطلاق والسابقة له- المراجعة أثناء محاولة الصلح- الصلح الجوازي في جميع المواد- الصلح الوجوبي في المنازعات الإدارية- موقف المحكمة العليا من محاولة الصلح قبل وبعد صدور قانون الأسرة- الصلح إجراء جوهري- بطلان الحكم في حالة الإغفال- القرار المعلق عليه مخالف للقانون والاجتهاد القضائي السابق- عدم وجود قرار للغرف المجتمعة- القانون المقارن (تونس، سوريا، المغرب)- علم النفس: كيف يتم الانسجام بين الزوجين للباحثة الدكتور فرناند إيزانبير.....189
- 10- طلاق- إيقاع الزوج له دون سبب- أمر 04 فيفري 1959- الحلال الرابطة الزوجية في قانون الأسرة- الطلاق بإرادة الزوج- التعسف في استعمال حق الطلاق- حالات التعسف (المادة 41 مدني)- التعويض- القانون المقارن (تونس، سوريا، المغرب)- نص فقهي للمطالعة: في المتعة لابن رشد الحفيد.....211

11- الطلاق بحكم قضائي - لا مراجعة إلا بعقد جديد- الدعوى المرفوعة من طرف الزوج- طلاق خارج مجلس القضاء- المراجعة- الدعوى المرفوعة من طرف الزوجة- الطلاق المنطوق به في الحكم بائن- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا) - نص للمطالبة: زواج الحب وصعوبات الحياة المشتركة لأندرى مُورُوا.....231

12- طلاق بالتراضي- صلح- عدم جواز استئنافه- الفرق بين الصلح والمصالحة- الفرق بين الطلاق باتفاق الزوجين وعقدي الصلح والمصالحة- نفقة الولد الراشد المزاوِل للدراسة والعاجز- تنازل الزوج عن السكن للزوجة- الصلح ذو طابع نهائي- كلمة بشأن الأشهر الثلاثة الممنوحة للقاضي لإجراء محاولة الصلح- تبدأ المهلة من الجلسة الأولى أمام القاضي- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا)- نص فقهي للمطالبة : عدم جواز الرجوع في الصلح للشيخ عيسى العَلَمي.....249

13- دعوى التطليق قبل الدخول- لا ترفع إلا من وليّ الزوجة- الصفة والأهلية والمصلحة- سن الرشد- أهلية الزواج- النقض التلقائي للمحكمة العليا- سلطة الإكبار- لا يوجد ما يمنع الزوجة القاصرة غير المدخول بها من أن ترفع دعوى التطليق بنفسها- ولاية الأب على المال وليس على النفس بعد زواج ابنته- القانون المقارن _المجلة، المدونة، القانون السوري)- علم النفس: ضرورة الحنان ودوره في الحياة الزوجية للعلمان النفسانيان هاري وبُونار أوفرستريت.....269

14- نشوز الزوجة- الامتناع عن السكن عند أقارب الزوج لا يُعدّ نشوزاً-
مراحل علاج النشوز- رأي الدكتور عبد الرحمن الصابوني والردّ عليه- حق
الزوجة في المسكن الزوجي- موقف قانون الأسرة- سلطة القاضي في التدخل-
الأمر بإحضار شهادة الميلاد- اليمين الحاسمة- القانون المقارن (تونس، المغرب،
سوريا،- علم النفس: لأبّد لنجاح الزواج من إنكار الذات للباحث الاجتماعي
والتروائين.....289

15- نشوز الزوج- الامتناع عن توفير سكن منفرد للزوجة- التطليق مع
التعويض- توفير السكن من واجبات الزوج- موقف قانون الأسرة- النص
العربي أوسع من النص الفرنسي- التعويض للضرر- القانون المقارن (تونس،
المغرب، سوريا)- نص للمطالبة: مساوئ وضع الطلاق بيد الرجل للشيخ
الطاهر الحدّاد.....309

16- تطليق بسبب عُقم الزوج- ثبوت العقم بعد العلاج- العيوب المشتركة
بين الزوجين- العيوب الخاصة بالرجل- العيوب الخاصة بالمرأة- موقف قانون
الأسرة- أهداف الزواج- طبيعة الطلاق للغيب- الخبرة الطبية- مُدة السنة
للعلاج- القانون المقارن (المجلة، المدونة، القانون السوري)- نص فقهي
للمطالبة: هل يُعتبر عقم أحد الزوجين سبباً لطلب التفريق بينهما؟ للأستاذ عبد
الرحمن الصابوني.....235

17- تطليق قبل الدخول- تعويض الزوجة عن الضرر المادي والمعنوي- مسألة
الضرب- موقف الأحناف والشافعية والمالكية- التطليق للضرر في قانون
الأسرة- حالة إثبات الزوجة للضرر- حالة عدم ثبوت الضرر- تعيين الحكّمين
ومهمتهما- جلسة الصلح- واجبات الزوجين- مسألة التعويض- نصّين

للمطالعة: - توصيات المؤتمر الدولي لنساء البحر المتوسط لسنة 1932
بقسنطينة - لقاء الحركة الجمعوية النسائية بالحكومة في

سنة 1996..... 345

18- تطليق بسبب الضرب والإهمال وعدم الإنفاق - التعويض عند ثبوت
الضرر - وجوب النفقة - مُشملاًهما - شروط استحقاق النفقة الزوجية - التطليق
لعدم النفقة - قانون الأسرة - الضرر الثابت - ضرب الزوج لزوجته - طرده لها
من البيت ليلاً - عدم الإنفاق - القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا) - نص
فقهي للمطالعة: كتاب النفقة للرصاص التونسي في شرح حدود الإمام الأكر

ابن عرفة..... 363

19- الزواج بثانية دون علم الزوجة - لها الحق في طلب التطليق - شروط إباحة
تعدد الزوجات - العدل والقدرة على الإنفاق - القائلون بوجوب منع التعدد
وأدلتهم من القرآن - رأي رائد الإصلاح قاسم أمين - موقف قانون الأسرة -
جزاء عدم إعلام الزوجة - اقتراح لتعديل المادة الثامنة وما بعدها - الضررين
المادي والمعنوي - القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا) - نص للمطالعة:
تعدد الزوجات للدكتورة بدرية عبد الله العوضي (رأي الإمام محمد

عبد)..... 385

20- الخُلْع - عدم اشتراط موافقة الزوج - تعريف الخُلْع - مصدر الخُلْع - سبب
نزول آية الافتداء - الخُلْع باتفاق الزوجين والخُلْع بحكم القاضي دون رضا
الزوج - للزوجة طلب الخُلْع من القاضي دون ذكر السبب - رد الصداق
للزوج - حالات الخُلْع - الاجتهاد القديم للمحكمة العليا - الاجتهاد الجديد -
الخُلْع طلاق بائن - القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا) - علم النفس:

أسئلة وأجوبة في الحب والزواج والأسرة للدكتور دافيد
مُوب:.....411

21- حضانة- شروط ممارستها في مسكن الزوجية- سُكنى الطفل على أبيه-
القانون الجزائري: السكن على المكلف بالنفقة- مُشمّلات النفقة- الحضانة بعد
الطلاق- عدم تجريد المسكن من الوسائل المساعدة للعيش- أجرّة المسكن على
المكلف بالنفقة من أجرّة وكذا دفع المستحقّات الأخرى من ضرائب، كهرباء،
غاز ومياه والقيام بالترميمات- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا)- نص
للمطالعة: حُبّ الأم وحُبّ الأب لأولادهما لأنّ لدري
مُورّوا.....437

22- حضانة الأم- لها الحق بعد زوال سبب السقوط- اختلاف الفقهاء-
موقف قانون الأسرة- القانون المقارن (المدونة المغربية، القانون السوري
وأحكام النقض)- نص فقهي للمطالعة: حضانة الأم أولى من غيرها للإمام
القاضي أبو الوليد الباجي.....455

23- تنازل الأم عن الحضانة- إسنادها لها مراعاة لمصلحة المحضون- سقوط
الحق في الحضانة- مصلحة المحضون لا تكون في تركه للحاضنة التي لا تريد
حضانتها- القانون المقارن (المغرب، تونس، موقف القضاء السوري)- علم
النفس: أسئلة وأجوبة بخصوص الأطفال للدكتور دافيد
مُوب:.....469

- 24- سقوط الحضانة- عمل الحاضنة لا يُعد من مسقطاتها - تعريف الحضانة
في قانون الأسرة وفي الفقه- الأم أولى بالحضانة- الأدلة الشرعية من حديث
الإجماع ومنطق- عمل الحاضنة- مُسقطات الحضانة- القانون المقارن (تونس،
المغرب، سوريا)- علم النفس: كيف تُوفق بين العمل وتربية الأطفال- كلمة
عن المادة 68 من قانون الأسرة (سوء ترتيبها وصياغتها).....483
- 25- حضانة الخالة- هي أسبق من حضانة الأب- موقف قانون الأسرة-
الشروط الواجب توافرها في الحضانة- القانون المقارن (المجلة والمدونة)- علم
النفس: كيف تُؤدب طفلك للعالم النفسي يترّ كرانفورد.....499
- 26- حق الزيارة للزوج المطلق- يجب أن يكون خارج بيت الزوجة المطلقة-
رجوب أن يتضمن الحكم القاضي بالحضانة حق الزيارة- ملاحظات على نص
المادة 64 من قانون الأسرة- الطفل الرضيع- الطفل غير الرضيع- حصول
الزيارة في بيت الحاضنة- جواز الاتفاق على خلاف ذلك- القانون المقارن
(المغرب، تونس، سوريا)- أحكام النقص السورية- نص للمطالعة: في سن
المراهقة وواجبات الوالدين لأندري موروا.....515
- 27- النفقة- عدم سقوطها في حالة يسار الزوجة- وجوب النفقة على
الزوج- المرأة العاملة- الدخول أو الدعوة إليه- نفقة الأولاد- نفقة الزوجية
ونفقة العدة- نفقة الأولاد المحضونين- حالة عجز الأب- وجوب النفقة على
الأم إن كانت قادرة عليها- مفهوم العجز- القانون المقارن (تونس، المغرب،
سوريا)- صندوق ضمان النفقة وجراية الطلاق في القانون التونسي- نص
فقهي للمطالعة: في مقدار النفقة من كتاب النوازل للشيخ عيسى
العَلَمي.....531

- 28- نفقة الفروع على الأصول- شروط استحقاق الأم للنفقة- سند وجوب الإنفاق على الوالدين- موقف القانون الجزائري- شرط القرابة- شرط قدرة الأبناء على الإنفاق- شرط احتياج الأم - القانون المقارن (المغرب، تونس، سوريا)- نص فقهي للمطالعة: في النفقات لابن جزّي.....545
- 29- النزاع حول المتاع والمصوغ- التأكد من وجوده قبل توجيه اليمين- الخلاف بشأن وجود المتاع من عدمه- الخلاف بشأن ملكية المتاع- إقامة البينة- حالة انعدام البينة- المذهبين الحنفي والمالكي- موقف قانون الأسرة- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا)- نص فقهي للمطالعة: حكم ما اختلف فيه الزوجان من متاع البيت للشيخ عيسى العلمي.....565
- 30- إنكار وجود المتاع- تطبيق القواعد العامة في الإثبات- اليمين الحاسمة- توجيهها وردّها- اليمين في الفقه المالكي- أنواعها- النزاع حول وجود المتاع والنزاع حول ملكيته- قاعدة البينة على المدعي واليمين على من أنكر- القانون المقارن- موقف محكمة النقض السورية.....583
- 31- المحجور عليه- تصرفاته باطلة بطلاناً مطلقاً- أسباب الحجر- الأدلة الشرعية على وجوب الحجر- مدى حاجته إلى حكم القاضي- موقف قانون الأسرة- مهمة الولي أو الوصي أو المقدم- التصرفات الخاضعة لإذن القاضي- حكم تصرفات المحجور عليه قبل وبعد صدور الحكم بالحجر- كلمة عن أسباب الحجر- الجنون وأنواعه- العته- السفه- بطلان تصرفات المحجور عليه من النظام العام- بطلان عقد الشهرة- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا).....595

- 32- عقد الكفالة - إلغاءه لعودة المكفولين إلى أمهم- تعريف القانون للكفالة- الولاية على النفس- ولاية الحفظ والتربية- ولاية النكاح- الولاية على المال- تنازل الأبوان عن الكفالة ليس نهائيا- الكفالة تُنهي ولا تُبطل لكونها عقدا زمنيا- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا)- علم النفس: بي تربية الأولاد للباحثة الدكتوراة فرناند إيرانيير.....613
- 33- مواريث - هلاك الجدّ- البنت (العمة) وأبناء الابن- أحوال البنت- النصف فرضا- الثلثان فرضا- الميراث بالتعصيب- أحوال أبناء الابن- كلمة عن التزويل- شروط التزويل في قانون الأسرة- حالات عدم استحقاق الأحفاد للتزويل- لا تزويل لوارث- العصبية بالنفس- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا)- نص فقهي للمطالعة: هل الوصية الواجبة ميراث؟ للأستاذ الدكتور عبد الرحمن العدوي.....629
- 34- مواريث- حجب إسقاط- حجب نقصان- حجب حرمان- أصول الحجب من الميراث- الإدلاء- القرب أو الدرجة- قوة القرابة- موقف قانون الأسرة- حجية الشيء المقضي فيه- النظام العام- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا)- نص فقهي للمطالعة: ميراث الإخوة للأب للإمام القاضي أبو الوليد الباجي.....647
- 35- عدم جواز قسمة التركة أثناء حياة المورث- لا قسمة إلا بين الشركاء- لا وصية لوارث- لا تُفتح التركة إلا بعد موت المورث- دافع المحاباة- قرار المحكمة العليا غير مُستساغ- تطبيق القانون العرفي الأمازيغي على القسمة- إلزامية العرف- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا).....669

- 36- التزويل بعد صدور قانون الأسرة- حق الأُحفاد في حالة وفاة الأب قبل الجَد أو معه- مفهوم التزويل- ميراث أبناء الابن- التزويل يتم بمجرد وفاة الجَد وليس الأب- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا)- الأُحفاد في القانون الجزائري من الذكور والإناث- نص فقهي للمطالعة: إن التزويل عند الفقهاء وصية فتجري عليه أحكامها للشيخ أبي الحسن العَلَمي.....683
- 37- الوصية لغير وارث- وصية لأبناء الابن في حياة والدهم- في حُدود الثلث- مصدر الوصية - حُكم الوصية- الوصية في حُدود الثلث إلا إذا أجازها الورثة- موقف قانون الأسرة- الوصية في حالة عدم وجود الورثة- الزيادة عن الثلث- موقف المذاهب الأربعة- ردنا على رأي الأستاذ بلحاج العربي- الوصية لأجنبي في حُدود الثلث لا تحتاج إلى إجازة الورثة- القانون المقارن (تونس، المغرب، سوريا).....699
- 38- هبة لفائدة أحد الورثة- حكم الهبة المضافة إلى ما بعد الموت- الوصية لوارث- الغرفة المختلطة للمحكمة العليا- الطعن الثاني- عدم اختصاص غرفة الأحوال الشخصية في حالة الطعن الثاني- الأرض المفلسة- تبني القانون الفرنسي- الحيابة ليست ركنا في عقد الهبة- جواز استبقاء الواهب لحق الانتفاع لنفسه.....715
- 39- التراجع في الهبة- جواز اشتراط القيام بالتزام لتمامها- تعريفها- أركان الهبة- هل القبض ركن في الهبة؟- موقف المذاهب الأربعة والظاهرية- حكم الرجوع في الهبة- نص قانون الأسرة- رأي الدكتور محمد حسنين والرد عليه- الهبة تنعقد بالإيجاب والقبول- الحيابة والتوثيق لا يؤثران على صحة عقد الهبة- المادة 220: يجب الرجوع إلى النص الفرنسي وهو الصحيح- الهبة المعلقة على

- شرط واقف- عدم تحقق الشرط في حالة حصول الحيازة من عدمها- القانون
 729.....(تونس).....
 40- الحبس- شروط المال المحبس- شروط إنشاء الحبس- المذهب الحنفي-
 تعريف الحبس- أركانه- هل الحيازة ركن في الحبس؟- موقف قانون الأسرة-
 قانون الأوقاف لسنة 1991 - الرسمية شرط إثبات وليست شرط صحة-
 747.....حبس المال المشاع- حبس ملك الغير.....
 41- إقامة الحبس على الزوجة والبنات- منطقة القبائل- القانون العرفي
 الأمازيغي- مداولة سنة 1749 بآث واسيف- صحة إقامة الحبس على النساء
 دون الرجال- نصّ للمطالعة: حق الانتفاع الأبدي الممنوح للنساء في بعض
 القوانين العرفية الأمازيغية.....
 767.....
 42- إقامة الحبس على الزوجة- الطلاق يعتبر تراجعاً عن الحبس- الرجوع
 عن الحبس- تنفيذ الحبس- مبطلات التحجيس- قرار المحكمة العليا غير
 مُستساغ- الطلاق لا يُسقط الحبس ولا يُطله- الحبس بين المذهبين المالكي
 والحنفي- نص فقهي للمطالعة: في الرجل يحبس حائطه في الصحة ولا يخرج
 من يده حتى يموت للإمام مالك رواية سحنون عن ابن القاسم.....
 779.....
 793.....*- المراجع.....
 801.....*- الفهرس.....