

د. خليل أحمد حسن كباد

الوجيز

في

شرح القانون المدني الجزائري

الجزء الأول

1

مصادر الإلتزام

ديوان المطبوعات الجامعية



الفهرس

مقدمة عامة

- 1 - تعريف الالتزام 7
- 2 - مصادر الالتزام 9
- 3 - خطة الدراسة 9

الباب الأول العقد

- 4 - تمهيد وتقسيم 13

الفصل الأول تعريف العقد وتحديد أقسامه

- 5 - تقسيم 17

المبحث الأول تعريف العقد ومبدأ سلطان الإرادة

- 6 - أولاً : تعريف العقد 17
- 7 - ثانياً : مبدأ سلطان الإرادة 18

المبحث الثاني أقسام العقود

- 8 - تعدد أقسام العقود 20
- 9 - التقسيم الذى يرجع أساسه إلى تكوين العقد 20
- العقد الرضائي 20
- العقد الشكلي 20
- العقد العيني 21
- 10 - التقسيم الذى يرجع أساسه إلى الآثار المترتبة على العقد 22
- العقد الملزم للجانبين 22
- العقد الملزم لجانب واحد 22
- عقد المعاوضة 23
- عقد التبضع 23

24	11 — التقسيم الذى يرجع أساسه إلى موضوع العقد
24	العقد المسمى
24	العقد غير المسمى
25	12 — التقسيم الذى يرجع أساسه إلى طبيعة العقد
25	العقد المحدد
25	العقد الاحتمالي
25	العقد الفورى
26	العقد الزمنى
26	13 — التقسيم الذى يرجع أساسه إلى كيفية حدوث التراضي بين أطراف العقد
27	عقد المساومة
27	عقد الإذعان

الفصل الثاني أركان العقد

33	14 — تقسيم
----	------------------

المبحث الأول التراضي

33	15 — تمهيد وتقسيم
----	-------------------------

المطلب الأول التعير عن الإرادة

34	16 — التعير الصادر عن الأصيل أو النائب
34	أولاً : التعير الصادر من الأصيل
34	17 — النص القانوني
34	18 — التعير الصريح عن الإرادة
35	19 — التعير الضمني عن الإرادة
35	20 — الوقت الذى ينتج التعير عن الإرادة أثره القانوني
36	21 — أثر الموت أو فقدان الأهلية في التعير عن الإرادة
37	ثانياً : التعير الصادر من النائب (النيابة في التعاقد)
37	22 — تعريف النيابة في التعاقد

38	23 — شروط تحقق النيابة
38	الشرط الأول : حلول إرادة النائب محل إرادة الأصل
38	الشرط الثاني : أن يستعمل النائب إرادته في الحدود المرسومة للنيابة
39	الشرط الثالث : أن يتعامل النائب باسمه لحساب الأصل

40	24 — آثار النيابة
40	25 — تعاقد الشخص مع نفسه

المطلب الثاني كيفية توافق إرادة أطراف العقد

41	26 — تمهيد
41	أولاً : التعاقد في مجلس واحد
41	27 — الإيجاب والقبول
44	ثانياً : التعاقد بين غائبين
44	27 — مكرر : متى يكون التعاقد بين غائبين

المطلب الثالث شروط صحة الإرادة (صحة التراضي)

45	28 — الأهلية وعيوب الإرادة
----	----------------------------------

الفرع الأول الأهلية

46	29 — ارتباط قدرة الإنسان بالتصرف بقدرته على التمييز
48	30 — حكم خاص للأصم والأبكم والأعمى
48	31 — أحكام الأهلية ومدى تعلقها بالنظام العام

الفرع الثاني عيوب الإرادة

49	32 — تعداد عيوب الإرادة
49	33 — أولاً : الغلط
50	34 — أثر الغلط على الإرادة
51	35 — شروط الغلط المعيب للإرادة
51	36 — أن يكون الغلط جوهرياً
53	37 — مدى الحاجة إلى شروط أخرى للغلط المعيب للإرادة
54	38 — إثبات الغلط

55	 39 - ثانياً التدليس
55	 40 - شروط التدليس
55	 1 - استعمال طرق احتيالية بقصد الإيقاع بالغلط
58	 2 - أن يكون الاحتيال دافعا لإبرام التصرف
58	 3 - اتصال الاحتيال بالطرف الآخر
59	 41 - أثر التدليس في الإرادة وعبء إثبات التدليس
59	 42 - ثالثاً : الإكراه
59	 43 - تعريف الإكراه
60	 44 - شروط الإكراه
60	 1 - استعمال وسائل للإكراه تهدد بخطر جسيم محقق
62	 2 - الرهبة في النفس الدافعة للتعاقد
63	 3 - اتصال الإكراه بالطرف الآخر
64	 1 - أثر الإكراه على الإرادة وعبء إثباته
64	 46 - رابعاً : الاستغلال (الغبن)
66	 47 - شروط الاستغلال
66	 1 - عدم التعادل بين ما يحصل عليه المتعاقد وما يلتزم به
67	 2 - استغلال مدفع معين في المتعاقد المغبون
68	 48 - جزاء الاستغلال
69	 49 - حالة خاصة للغبن المادي
70	 50 - الغبن في البيع بالمرزاد العلني

المبحث الثاني المحل والسبب

71	 51 - اختلاف الفقهاء في اعتبار المحل والسبب ركنين في العقد
72	 52 - تعريف المحل
73	 53 - تعريف السبب
73	 54 - شروط المحل ومدى إمكان الاستغناء عنها
74	 1 - أن يكون محل الالتزام موجوداً
77	 2 - أن يكون المحل معينا أو قابلاً للتعين
78	 3 - أن يكون المحل والسبب مشروعين
78	 أولاً : مشروعية المحل
81	 ثانياً : مشروعية السبب

المبحث الثالث البطلان

55	تعريف البطلان
81	أنواع البطلان
82	من له حق التمسك بالبطلان ؟
83	أولاً : البطلان المطلق
83	ثانياً : البطلان النسبي
84	الإحالة
85	التقادم
87	تقرير البطلان
90	آثار البطلان
91	أولاً : نظرية إنقاص العقد
94	ثانياً : نظرية تحول العقد
95	

الفصل الثالث آثار العقد

62	تمهيد وتقسيم
105	

المبحث الأول القوة الملزمة للعقد (العقد شريعة المتعاقدين)

63	معنى مبدأ العقد شريعة المتعاقدين
106	سلطة لئاضي في تعديل العقد بسبب الظروف الطارئة
107	أولاً : وضع نظرية الظروف
107	ثانياً : تاريخ نظرية الظروف الطارئة
108	ثالثاً : شروط تطبيق نظرية الظروف الطارئة
111	رابعاً : حكم نظرية الظروف الطارئة
112	

المبحث الثاني أثر العقد بالنسبة للأشخاص

69	تمهيد وتقسيم
114	

المطلب الأول أثر العقد بالنسبة للمتعاقدین

70	تمهيد وتقسيم
114	

الفرع الأول الحلف العام

- 115 النص القانوني 71
116 أثر العقد بالنسبة للحلف العام 72

الفرع الثاني الحلف الخاص

- 118 النص القانوني 73
118 تعريف الحلف الخاص 74
121 قواعد انتقال الحق المستخلف فيه 75
122 أساس انتقال الحقوق والالتزامات الشخصية المتصلة بالحق المستخلف فيه إلى الحلف الخاص 76
124 شروط انتقال الحقوق والالتزامات للحلف الخاص 77
الاتصال — الأسبقية — علم الحلف الخاص .
125 هل يمكن الاستغناء عن هذه الشروط ؟ 78
126 معيار انتقال الحقوق والالتزامات للحلف الخاص 79

المطلب الثاني أثر العقد بالنسبة للغير

- 126 مبدأ نسبية آثار العقد 80

الفرع الأول التعهد عن الغير

- 127 النص القانوني 81

الفرع الثاني الاشتراط لمصلحة الغير

- 129 النص القانوني 82
130 شروط تحقق الاشتراط لمصلحة الغير 83
الأول — أن يتعاقد المشتري باسمه 131
الثاني — أن تتجه إرادة المتعاقدين على إنشاء حق مباشر للمتفع 131
الثالث — أن يكون للمشتري مصلحة شخصية في الاشتراط للغير 131

132	84 - أحكام الاشتراط
133	1 - علاقة المشترط بالتمهيد
133	2 - علاقة المشترط بالمتنفع
134	3 - علاقة التمهيد بالمتنفع
135	85 - جواز نقض الاشتراط
136	86 - وجوب إعلان المتنفع عن رغبته في الاستفادة من الاشتراط

المبحث الثالث قواعد تحديد موضوع العقد

136	87 - تمهيد
137	88 - أولاً : تفسير العقد
137	1 - حالة ما تكون عبارة العقد واضحة
138	2 - حالة ما تكون عبارة العقد غير واضحة
140	3 - قاعدة الشك يفسر لمصلحة المدين
140	89 - كيف العقد
141	90 - ثانياً : تحديد مضمون العقد وتنفيذه

المبحث الرابع جزاء الإخلال بالقوة الملزمة للعقد (المسؤولية العقدية)

143	91 - تمهيد وتقييم
-----	-------------------

المطلب الأول الخطأ العقدي

144	92 - تمهيد
145	93 - أولاً : الخطأ العقدي في مسؤولية المدين عن عمله الشخصي
148	94 - ثانياً : المسؤولية عن الغير أو الأشياء
150	95 - ثالثاً : تعديل قواعد المسؤولية العقدية

المطلب الثاني الضرر

151	96 - عبء إثبات الضرر
153	97 - مدى التعويض عن الضرر

المطلب الثالث علاقة السببية بين الخطأ والضرر

154	98 - عبء الإثبات
-----	------------------------

الفصل الرابع زوال العقد

165	99 - تعدد طرق زوال العقد
-----	--------------------------------

المبحث الأول الفسخ

166	100 - تمهيد وتقييم
-----	--------------------------

المطلب الأول حالات الفسخ

167	101 - أولاً : الفسخ بحكم القاضي
167	1 - شروط المطالبة بفسخ العقد
169	2 - كيفية استعمال حق الفسخ
170	3 - الأثر الذي يترتب على الفسخ
171	102 - ثانياً : الفسخ بحكم الاتفاق
172	103 - ثالثاً : الفسخ بحكم القانون

المطلب الثاني أساس الفسخ

173	104 - تعدد النظريات
-----	---------------------------

المبحث الثاني الدفع بعدم التنفيذ

175	105 - تعريف الدفع بعدم التنفيذ
175	106 - شروط التمسك بالدفع بعدم التنفيذ
176	107 - كيف يكون التمسك بالدفع بعدم التنفيذ
177	108 - أثر الدفع بعدم التنفيذ

الباب الثاني الإرادة المنفردة

109 - تمهيد وتقسيم 181

الفصل الأول اختلاف الفقهاء حول اعتبار الإرادة المنفردة كمصدر للالتزام وتحديد موقف المشرع الجزائري

110 - نطاق اختلاف الفقهاء حول دور الإرادة المنفردة 185
111 - موقف القانون المدني الجزائري في اعتبار الإرادة المنفردة مصدراً من مصادر الالتزام 188

الفصل الثاني الوعد بالجائزة (الجمالة)

112 - أركان الوعد بالجائزة 193
113 - أحكام الوعد بالجائزة 194
114 - طبيعة الوعد بالجائزة 195

الباب الثالث شبه العقود

115 - تمهيد وتقسيم 199

الفصل الأول الإثراء بلا سبب

116 - النص القانوني 203
117 - أركان الإثراء بلا سبب 203
أولاً : إثراء المدين 203
ثانياً : افتقار الدائن 204
ثالثاً : انعدام السبب القانوني لإثراء المدين 204
118 - أحكام الإثراء بلا سبب 205
أولاً : دعوى الإثراء 205
ثانياً : التعويض 206
كيفية تقدير الإثراء والافتقار 207

الفصل الثاني دفع غير المستحق والفضالة

211	 تمهيد وتقسيم	119
-----	--------------------	-----

المبحث الأول دفع غير المستحق

211	 النصرة القانونية وشروط دفع غير المستحق	120
212	 الشرط الأول : أن يكون هناك وفاء	
212	 الشرط الثاني : انعدام سبب هذا الوفاء	
213	 الشرط الثالث : ألا يكون الوفاء قد وقع من شخص يعلم بأنه غير ملزم بالوفاء	
214	 أحكام دفع غير المستحق	121

المبحث الثاني الفضالة

217	 تعريف الفضالة	122
219	 شروط الفضالة	123
219	 الشرط الأول : قيام الفضولي بشأن عاجل لرب العمل	
219	 الشرط الثاني : قصد الفضولي في أن يعمل لرب العمل	
219	 الشرط الثالث : أن لا يكون الفضولي ملزماً بالقيام بالعمل الذي قام به	
221	 أحكام الفضالة	124
221	 أولاً : التزامات الفضولي	
224	 ثانياً : التزامات رب العمل	
225	 تقادم دعوى الفضالة	125

الباب الرابع العمل غير المشروع (المسؤولية التقصيرية)

231	 تمهيد وتقسيم	126
-----	--------------------	-----

مقدمة

233	 أولاً : التمييز بين المسؤولية الجنائية والمسؤولية المدنية	127
234	 ثانياً : التمييز بين المسؤولية العقدية والمسؤولية التقصيرية	128
235	 تطور المسؤولية التقصيرية	129

الفصل الأول المسئولية عن الأفعال الشخصية

130 - النص القانوني 241

المبحث الأول أركان المسؤولية التقصيرية

131 - تقسيم 241

المطلب الأول الخطأ

132 - تحديد مفهوم الخطأ الذي يوجب المسؤولية 241

133 - أركان الخطأ 242

1 - الركن المادي (التعدي) 242

2 - الركن المعنوي (الإدراك) 245

134 - تطبيقات مختلفة لفكرة الخطأ 246

أولاً : في مجال النقل بالسيارات 246

ثانياً : في مجال المهنة 246

ثالثاً : التعسف في استعمال الحق 247

المطلب الثاني الضرر

135 - أنواع الضرر 248

أولاً : الضرر المادي 248

ثانياً : الضرر الأدبي 250

المطلب الثالث علاقة البينة

136 - تعريف علاقة البينة 251

أولاً : القوة القاهرة والحادث المفاجيء 252

ثانياً : خطأ المضرور 254

ثالثاً : خطأ الغير 257

المبحث الثاني آثار المسؤولية

137 - تمهيد وتقسيم 258

المطلب الأول دعوى المسؤولية

138 - أطراف دعوى المسؤولية 258

أولاً : المدعي 258

ثانياً : المدعى عليه 259

ثالثاً : الطلبات والدفع 260

المطلب الثاني جزاء المسؤولية (التعويض)

139 - النص القانوني 262

أولاً : التعويض التقدي 262

ثانياً : التعويض العيني 263

ثالثاً : التعويض غير التقدي 263

140 - تقدير التعويض 263

141 - هل يجوز الاتفاق على الإعفاء من المسؤولية التقصيرية أو على التخفيف منها ؟ 265

142 - هل يجوز التأمين على المسؤولية التقصيرية ؟ 265

الفصل الثاني المسؤولية عن عمل الغير

143 - تقسيم 269

المبحث الأول مسؤولية الشخص عن الأشخاص الذين يخضعون لرقابته

144 - النصوص القانونية وشروط المسؤولية 269

الشرط الأول : أن يكون الشخص متولياً الرقابة على شخص آخر 269

الشرط الثاني : صدور عمل غير مشروع ممن هو تحت الرقابة 271

145 - أساس مسؤولية متولي الرقابة 271

المبحث الثاني مسئولية الشخص عن أعمال التابعين له

- 146 — النص القانوني وشروط مسؤولية المتبوع 272
الشرط الأول : وجود علاقة تبعية 272
الشرط الثاني : صدور خطأ من التابع أثناء تأدية وظيفته أو بسببها 274
147 — الأساس الذي تقوم عليه مسؤولية المتبوع 274
148 — حق المتبوع في الرجوع على التابع 274

الفصل الثالث المسئولية الناشئة عن الأشياء

- 149 — أنواع المسئولية الناشئة عن الأشياء 277

المبحث الأول مسئولية حارس الأشياء

- 150 — النص القانوني وشروط تحقق المسئولية 277
الشرط الأول : أن يتولى شخص حراسة شيء من الأشياء 277
الشرط الثاني : أن يحدث الشيء ضرراً بالغير 279
151 — أساس مسؤولية حارس الأشياء 279

المبحث الثاني مسئولية حارس الحيوان

- 152 — النص القانوني وشروط تحقق المسئولية 280
الشرط الأول : أن يتولى شخص حراسة الحيوان 280
الشرط الثاني : أن يحدث الحيوان ضرراً بالغير 281
153 — الأساس الذي تقوم عليه مسؤولية حارس الحيوان 282

المبحث الثالث مسئولية حائز العقار والمنقولات عن الحريق ومسئولية مالك البناء

- 154 — أولاً : مسئولية حائز العقار والمنقولات 282
155 — ثانياً : مسئولية مالك البناء 283

المراجع

- الكتب والمقالات باللغة العربية 293
الكتب والمقالات باللغة الفرنسية 294