



الأستاذة الدكتورة عياش رتيبة

جامعة البليدة 2 لونيبي علي

كلية الحقوق والعلوم السياسية

تطور أحكام الزواج والطلاق بين النصوص القانونية والاجتهادات القضائية

(التعليق على النصوص القانونية
والاجتهادات القضائية)

الفهرس

3.....	مقدمة.....
5.....	الفصل الأول: التعليق على النصوص القانونية المرتبطة بالزواج وانحلاله.....
5.....	المبحث الأول: التعليق على النصوص القانونية المرتبطة بالزواج قبل صدور قانون الأسرة.....
5.....	المطلب الأول: القانون رقم 63-224 المتضمن تحديد السن الأدنى للزواج.....
5.....	الفرع الأول: عرض نصوص القانون.....
6.....	الفرع الثاني: تحديد المستفاد من نصوص القانون.....
8.....	المطلب الثاني: الأمر رقم 69-72 المتعلق بإثبات الزواج.....
8.....	الفرع الأول: عرض نصوص الأمر.....
8.....	الفرع الثاني: تحديد المستفاد من نصوص الأمر.....
9.....	المطلب الثاني: الأمر رقم 70/20 المتعلق بالحالة المدنية.....
9.....	الفرع الأول: عرض نصوص الأمر.....
12.....	الفرع الثاني: تحديد المستفاد من نصوص الأمر.....
13.....	المطلب الرابع: الأمر رقم 71-65 متعلق بإثبات كل زواج لم يكن موضوع عقد محرر أو منسوخ في سجلات الحالة المدنية.....
13.....	الفرع الأول: عرض نصوص الأمر.....
14.....	الفرع الثاني: تحديد المستفاد من نصوص الأمر.....
15.....	المبحث الثاني: التعليق على النصوص القانونية المرتبطة بالزواج وانحلاله بعد صدور قانون الأسرة.....
15.....	المطلب الأول: التعليق على نصوص القانون رقم 84-11.....
15.....	الفرع الأول: الخطبة والزواج.....
16.....	أولا: الخطبة.....
17.....	ثانيا: الزواج.....
20.....	الفرع الثاني: إثبات الزواج.....
22.....	الفرع الثالث: الموانع الشرعية للزواج.....
23.....	الفرع الرابع: الزواج الباطل والزواج الفاسد.....

25	الفرع الخامس: حقوق وواجبات الزوجين
26	الفرع السادس: نسب الولد
28	الفرع السابع: انحلال عقد الزواج
28	أولاً: انحلال الزواج بالإرادة المنفردة للزوج
31	ثانياً: انحلال الزواج بالتطليق
33	ثالثاً: انحلال الزواج بالخلع
33	رابعاً: الطلاق للنشوز وللشقاق المستمر
34	خامساً: طبيعة الأحكام الصادرة في الطلاق
35	الفرع الثامن: آثار انحلال الرابطة الزوجية
35	أولاً: العدة
36	ثانياً: الحضانة
38	ثالثاً: النزاع في متاع البيت
38	الفرع التاسع: النفقة
41	المطلب الثاني: الأمر رقم: 02-05 المعدل والمتمم لقانون الأسرة رقم: 11-84
41	الفرع الأول: مداولات المجلس الشعبي الوطني المتعلقة بمشروع القانون المتضمن الموافقة على الأمر رقم 02-05
43	الفرع الثاني: المواد المعدلة بموجب الأمر 02-05
43	أولاً: الخطبة والزواج
49	ثانياً: إثبات عقد الزواج
50	ثالثاً: الموانع الشرعية للزواج
51	رابعاً: الزواج الفاسد والزواج الباطل
52	خامساً: حقوق وواجبات الزوجين
54	سادساً: نسب الولد
55	سابعاً: انحلال عقد الزواج
58	ثامناً: طبيعة الأحكام المتعلقة بانحلال الرابطة الزوجية
58	تاسعاً: صلاحية قاضي الموضوع في الفصل في التدابير المؤقتة
59	عاشرًا: آثار انحلال الرابطة الزوجية

المطلب الثالث: المرسوم التنفيذي المتضمن شروط وكيفيات تطبيق أحكام المادة 7	
مكرر من الأمر 02-05	61
الفرع الأول: عرض مواد المرسوم التنفيذي	61
الفرع الثاني: تحديد المستفاد من نصوص المرسوم التنفيذي	64
المطلب الرابع: القانون رقم 01-15 المتضمن صندوق النفقة	65
الفرع الأول: عرض نصوص القانون	65
الفرع الثاني: تحديد المستفاد من نصوص القانون السابق	69
المطلب الخامس: القانون رقم: 01-24 المتضمن تدابير خاصة للحصول على النفقة	71
الفرع الأول: عرض نصوص القانون	71
الفرع الثاني: تحديد المستفاد من نصوص القانون	77
الفصل الثاني: التعليق على الاجتهاد القضائي المرتبط بالزواج وانحلاله	83
المبحث الأول: التعليق على الاجتهاد القضائي المرتبط بالزواج وانحلاله قبل صدور قانون الأسرة	83
المطلب الأول: الأسبقية المطلقة لتطبيق أحكام الشرع والفقه الإسلامي	84
الفرع الأول: المسائل الخاصة بالزواج	84
أولا: الاعتراف بالزواج العرفي	84
ثانيا: مراعاة قاعدة العدل بين الزوجات عند التعدد	85
الفرع الثاني: المسائل الخاصة بانحلال الزواج	86
أولا: التأكيد على مبدأ العصمة بيد الزوج	86
ثانيا: الإقرار بالطلاق بمجرد التصريح به	86
ثالثا: الاعتراف بالتوكيل في الطلاق	87
رابعا: إيجاب نفقة العدة للمطلقة	87
خامسا: تطبيق الأحكام الشرعية للخلع	88
الفرع الثالث: الاعتداد في إسناد الحضانة لا يكون إلا بناء على ضوابط شرعية وفقهية	89
المطلب الثاني: تغليب تطبيق أحكام الفقه المالكي	92
الفرع الأول: الأخذ بالمذهب المالكي على العموم	92

أولاً: حق الزوجة في المطالبة بمسكن مستقل	92
ثانياً: سقوط الحق في الحضانة في حالة عدم المطالبة بها خلال الآجال	93
ثالثاً: حق الولي في الحضانة في حالة السفر إلى بلد بعيد عن مكان الحضانة	93
الأول	93
الفرع الثاني: تأسيس القرارات على المذهب المالكي (قول خليل)	94
أولاً: طلب الزوجة التطليق للضرر	94
ثانياً: ثبوت ضرب الزوجة لا يكون إلا بالبينة أو الإقرار	95
ثالثاً: عدم إمكانية عودة الحق في الحضانة بسبب التنازل الاختياري	95
رابعاً: سقوط حق الحاضنة في الحضانة بسبب السفر خارج بلد الولي	96
المطلب الثالث: الاستناد على غير المذهب المالكي في بعض المسائل	97
الفرع الأول: حق الزوجة في اشتراط ما فيه مصلحة لها في عقد الزواج	97
الفرع الثاني: أجل رفع دعوى نفي النسب	98
الفرع الثالث: حرية القضاء في تقدير وسائل إثبات ضرب الزوجة	98
الفرع الرابع: مراعاة المصلحة العامة في بعض الاجتهادات	99
المبحث الثاني: التعليق على الاجتهاد القضائي المرتبط بالزواج وانحلاله بعد صدور قانون الأسرة	101
المطلب الأول: التعليق على الاجتهاد القضائي المرتبط بالزواج وانحلاله بعد صدور قانون الأسرة رقم 84-11	101
الفرع الأول: تطبيق أحكام الشرع الإسلامي والمذهب المالكي	101
أولاً: تطبيق أحكام الشرع الإسلامي	101
ثانياً: تأسيس الاجتهاد على أحكام الفقه المالكي	104
الفرع الثاني: تأسيس الاجتهاد على تطبيق النصوص القانونية	105
أولاً: بطلان الزواج في حالة اختلال ركنين	105
ثانياً: عدم ثبوت الطلاق إلا بحكم مع مراعاة الإجراءات السابقة له	106
ثالثاً: عدم ضمان الحق في السكن للحاضنة إذا كان مسكن الزوجية وحيداً	107
الفرع الثالث: استقرار الاجتهاد القضائي	107
أولاً: حق الزوجة في الإنفراد بمسكن مستقل	107

108.....	ثانيا: كيفية ثبوت نشوز الزوجة
108.....	ثالثا: عدم ثبوت النسب بالعلاقة غير الشرعية
109.....	رابعا: الاستقرار في موضوع الحضانة
110.....	الفرع الرابع: تناقض الاجتهاد في تكييف متعة المطلقة
110.....	أولا: القرارات الصادرة على اعتبار المتعة تعويضا
111.....	ثانيا: القرارات الصادرة على اعتبار استقلالية المتعة عن التعويض
112.....	الفرع الخامس: الوقوع في خطأ في تفسير نص قانوني
113.....	الفرع السادس: تذبذب الاجتهاد في وسائل إثبات ضرب الزوجة
115.....	الفرع السابع: تغير اتجاه قضاء المحكمة العليا
115.....	أولا: التعويض عن التطلق
116.....	ثانيا: الطبيعة القانونية للخلع
118.....	المطلب الثاني: التعليق على الاجتهاد القضائي المرتبط بالزواج وانحلاله بعد تعديل قانون الأسرة بموجب الأمر 02-05
118.....	الفرع الأول: الاستقرار في قضاء المحكمة العليا
118.....	أولا: الاستقرار في كيفية إثبات النشوز
119.....	ثانيا: الاستقرار في حق الزوجة في سكن منفرد
119.....	الفرع الثاني: التغير في اتجاه المحكمة العليا
119.....	أولا: التغير في بعض المسائل الخاصة بالحضانة
122.....	ثانيا: التغير في إثبات النسب
123.....	الفرع الثاني: الوقوع في خطأ في الأساس القانوني
124.....	الفرع الثالث: الخروج على أحكام ومبادئ الشرع والفقه الإسلامي
124.....	أولا: تكييف الاغتصاب على أنه نكاح شبهة
126.....	ثانيا: تكييف الخلع على أنه حق إرادي يقابل حق العصمة للزوج
127.....	قائمة المراجع
131.....	الفهرس