الإلتزام القضائي

الحكم القضائي مصدر جديد للإلتزام
(دراسة فنية لتعديل القاضي للعقد)

دكتور

سمير تناغو

أستاذ القانون المدني

كلية الحقوق - جامعة الإسكندرية

٠٠٢٠١٠٠٣٧٣٨٨٢٢

فهرس الكتاب

بيان	٣
تصدير	٥
مقدمة.....	٩
١- متى يكون الحكم مصدراً للإلتزام.....	٩
الفصل الأول **التجديد الضروري**	١٥
٢- فكرة التجديد الضروري.....	١٥
المبحث الأول **التجديد الضروري في القانون الروماني** **وتأثيره على القانون الحديث**	١٨
٣- الدعوى والحق في القانون الروماني.....	١٨
٤- الخصومة القضائية Litiscontestatio: طبيعتها وشكلها.....	٢٣
٥- التفرقة بين التجديد الرضائي والتجديد الضروري.....	٢٦
٦- تأثير التجديد الضروري في القانون الروماني على القانون الحديث.....	٢٩
٧ - الخلاصة.....	٣٤
المبحث الثاني **التجديد الضروري في المسئولية المدنية** **في القانون الحديث**	٣٦
المطلب الأول **التجديد الضروري في نطاق المسئولية** **العقدية في القانون الحديث**	٣٦
٨- التجديد الضروري عند مورلان وماركاديه.....	٣٧
٩- التجديد الضروري ووحدة المسئولية المدنية العقدية: ليفيفر،ديشام، وجرانمولان.....	٣٨

١٠- التجديد الضروري ومبدأ وحدة الخطأ: بلانيول.....	٤٠
١١- التجديد الضروري وثنائية المسئولية: ديجي.....	٤٢
١٢- التجديد الضروري، ووحدة مبدأ المسئولية وثنائية الصياغة لكل من المسئوليتين: مازو، تنك، مارتي ورينو.....	٤٤
١٣- التجديد الضروري ومبدأ وحدة الخطأ في إطار النظرية الخالصة للقانون: كلسن.....	٤٨
١٤- التجديد الضروري وقضاء محكمة النقض الفرنسية.....	٥١
المطلب الثاني **التجديد الضروري في نطاق** **المسئولية التقصيرية في القانون الحديث**	٥٧
١٥- الإلتزامان.....	٥٧
١٦- حلول إلتزام محل إلتزام آخر.....	٦٠
١٧- النظرية القضائية في التجديد الضروري مقارنة بالنظريات الفقهية.....	٦٢
١٨- آثار الإلتزامين المتعاقبين.....	٦٥
١٩- مناقشة عامة للفصل الأول: تأثير الخصومة على الحق.....	٦٦
٢٠- خاتمة.....	٧١
الفصل الثاني **الحكم مصدر للإلتزام**	٧٣
المبحث الأول **التعديل المنشئ للإلتزام القضائي**	٧٣
٢١- العقد فكرة وقرينة.....	٧٣
٢٢- القانون والعقد: تدرجهما.....	٧٦
٢٣- تعديل العقد وتفسيره.....	٧٨
٢٤- تعديل العقد وتكملة العقد.....	٧٩
٢٥- تعديل العقد وإنقاصه.....	٨١

٢٦ – التعديل والتكييف وتحول العقد.....	٨٤
٢٧– تعديل العقد ونظرية السبب.....	٨٥
٢٨ – التعديل الضروري والتعديل الرضائي.....	٨٩
٢٩– التعديل لا يسمح بالفسخ.....	٩٠
٣٠– التعديل الآمر والتعديل المفسر.....	٩١
٣١– الخلاصة: التعديل الضروري والآمر يقضي على الإلتزام العقدي:.....	٩٥
المبحث الثاني **فكرة الحكم المنشئ للإلتزام**	٩٨
٣٢– البحث عن وسيلة صياغة جديدة.....	٩٨
٣٣– نقد نظرية جوسران عن العقد الموجه	١٠١
٣٤– حيلة العدالة وحيلة العقد.....	١٠٥
٣٥– التجديد الضروري.....	١٠٧
٣٦ – العنصر الجديد.....	١١١
٣٧ – التجديد الضروري وتنازع القوانين في الزمان.....	١١٢
٣٨– التجديد الضروري بالإرادة المنفردة.....	١١٥
٣٩– التجديد التشريعي والتجديد القضائي.....	١١٧
٤٠ – المعيار القانوني: فكرة أسيء فهمها بسبب الترجمة الخاطئة للكلمة الإنجليزية Rule.....	١١٩
٤١– خلاصة.....	١٢٣
الفصل الثالث **تطبيقات وتحليل وآثار الحكم المنشئ للإلتزام**	١٢٤
المبحث الأول **تطبيقات الحكم المنشئ للإلتزام في فرنسا وفي مصر**	١٢٤
٤٢ – الغبن بالمعنى الواسع.....	١٢٤

المطلب الأول **الغبن المعاصر للعقد**	١٢٦
٤٣- الإستغلال طبقاً للمادة ١٢٩ من القانون المدني المصري.....	١٢٦
٤٤- الإلتزامات المبالغ فيها للقاصر المأذون طبقاً للمادة ٤٨٤ فقرة ٢ من تقنين نابليون.....	١٣١
٤٥- عقود المهنيين: الوكيل، المحامي، المهندس المدني، الطبيب..الخ.	١٣٢
٤٦- عقود الإذعان طبقاً للمادتين ١٠٠ و ١٤٩ من التقنين المدني المصري.....	١٣٤
٤٧- الشرط الجزائي طبقاً للمواد ٢٢٣ وما بعدها من التقنين المدني المصري.....	١٣٩
٤٨- الإنقاذ البحري والمساعدة البحرية طبقاً لإتفاقية بروكسل في ٢٣ سبتمبر ١٩١٠، المطبقة في مصر وفي فرنسا.....	١٤٣
المطلب الثاني **الغبن الطارئ بعد إبرام العقد**	١٤٥
٤٩- الظروف الطارئة.....	١٤٥
٥٠- هل تعتبر نظرة الميسرة تعديلاً؟.....	١٥١
٥١- خاتمة المطلب الأول.....	١٥٣
المبحث الثاني **تحليل وآثار الحكم المنشئ للإلتزام**	١٥٤
٥٢- النقص في التشريع.....	١٥٤
٥٣- الفصل بين السلطات.....	١٦٠
٥٤- القضاء مصدر القانون.....	١٦٢
٥٥- رفض فكرة حكومة القضاء وفكرة السلطة البريتورية للقضاة...	١٦٦
٥٦- التفويض الصريح للسلطة التقديرية.....	١٦٩
٥٧- تحليل فكرة السلطة التقديرية، فكرة غير قاصرة على القرار	

الإداري.....	١٧١
٥٨- السلطة المنشئة ليست قاصرة على القرار الإداري.....	١٧٤
٥٩- الحكم القضائي لا يتضمن أي عنصر تشريعي أو إداري: وحدة الحكم.....	١٧٦
٦٠- مصير نظرية العمل القضائي.....	١٨١
٦١- مصير نظرية الحكم المنشئ.....	١٨٣
٦٢- آثار الحكم المنشئ للإلتزام.....	١٨٦
٦٣- خلاصة المطلب الثاني.....	١٨٧
٦٤- خاتمة عامة لنظرية الإلتزام القضائي.....	١٨٧
تعليق الأستاذ الدكتور إسماعيل غانم علي الرسالة.....	١٩١
فهرس الموضوعات.....	٢٠١