الضمانات القانونية
لتحقيق مبدأ العدالة العقدية

دكتورة
لقاء خالد عبد علي
دكتوراه في القانون خاص

المركز الاكاديمي للنشر
مكتبة الدراسات العربية
للنشر والتوزيع
سلطنة عمان

المحتويات

الإهـداء 5

المقدمة 7

المبحث التمهيدي: مفهوم العدالة العقدية 13

المطلب الأول: تعريف العدالة العقدية 15

المطلب الثاني: عناصر العدالة العقدية 19

الفرع الأول: المنفعة العقدية 19

الفرع الثاني: التناسب بين الأداءات 21

الفرع الثالث: التوفيق بين المنفعة والتناسب 22

الفصل الأول: الضمانات القانونية في المرحلة السابقة للتعاقد 25

المبحث الأول: مبدأ حسن النية 29

المطلب الأول: مضمون مبدأ حسن النية 30

الفرع الأول: التعريف بمبدأ حسن النية 30

الفرع الثاني: المعايير الواجب اعتمادها في قياس حسن النية 33

المطلب الثاني: دور حسن النية في تحقيق العدالة العقدية 42

المبحث الثاني: الالتزام بالإعلام قبل التعاقد 53

المطلب الأول: مفهوم الالتزام بالإعلام قبل التعاقد 54

الفرع الأول: تعريف الالتزام بالإعلام قبل التعاقد 54

الفرع الثاني: محل الالتزام بالإعلام في مرحلة ما قبل إبرام العقد 59

المطلب الثاني: تمييز الالتزام بالإعلام قبل التعاقد عما يشتبه به 71

الفرع الأول: الالتزام بالإعلام قبل التعاقد والالتزام التعاقدي بالإعلام 72

الفرع الثاني: التمييز بين الاعلام واعلان التجاري 76

المطلب الثالث: الطبيعة القانونية للالتزام بالإعلام 80

الفرع الأول: الاتجاه الفقهي نحو إسباغ الطبيعة العقدية على الالتزام بالإعلام 80

الفرع الثاني: الاتجاه الفقهي نحو إنكار الطبيعة العقدية للالتزام بالإعلام 81

المطلب الرابع: دور الاعلام في تحقيق التوازن المعرفي وأثر ذلك على العدالة العقدية85
الفصل الثاني: الضمانات القانونية في مرحلة إبرام العقد 93
المبحث الأول: السبب والعدالة العقدية (فكرة اقتصاد العقد) 96
المطلب الأول: مفهوم السبب 97
الفرع الأول: النظرية التقليدية في السبب 97
الفرع الثاني: النظرية الحديثة في السبب 101
المطلب الثاني: السبب وسيلة لتحقيق العدالة العقدية 103
الفرع الأول: الوظيفة التقليدية لسبب الالتزام 104
الفرع الثاني: الوظيفة المستحدثة للسبب 106
الفرع الثالث: دور السبب في الرقابة الاقتصادية للعقد 110
المبحث الثاني: الاكراه الاقتصادي 113
المطلب الأول: فكرة الإكراه الاقتصادي 114
المطلب الثاني: العلاقة بين الاكراه الاقتصادي والعدالة العقدية 118
المبحث الثاني: العدالة العقدية كمعيار لتعديل الشروط التعسفية 127
المطلب الأول: مفهوم الشروط التعسفية 128
الفرع الأول: ماهية الشرط التعسفي 128
الفرع الثاني: معايير الشرط التعسفي 135
المطلب الثاني: استبعاد الشرط التعسفي لتحقيق العدالة العقدية 140
الفرع الأول: تعديل الشروط التعسفية أو الاعفاء منها لمصلحة الطرف المذعن ... 141
الفرع الثاني: تفسير العبارات الغامضة بما لا يلحق الضرر بمصلحة الطرف المذعن 149
الفصل الثالث: الضمانات القانونية لتحقيق العدالة العقدية عند تنفيذ العقد 155
المبحث الأول: العدالة العقدية كمبدأ لتبرير نظرية ظروف الطارئة 158
المطلب الأول: مضمون الظروف الطارئة 159

الفرع الأول: تعريف الظروف الطارئة 160
الفرع الثاني: شروط تطبيق نظرية الظروف الطارئة 162
المطلب الثاني: ضوابط تدخل القاضي في تعديل العقد بسبب الظروف الطارئة.. 177
المطلب الثالث: تحقيق العدالة العقدية من خلال نظرية الظروف الطارئة..... 186
الفرع الأول: الإنقاص من التزام المدين المرهق 186
الفرع الثاني: زيادة الالتزام المقابل للالتزام المرهق..... 191
الفرع الثالث: الجمع بين الوسيلتين السابقتين الإنقاص والزيادة..... 195
الفرع الرابع: وقف التنفيذ..... 197
الفرع الخامس: فتح باب المفاوضات من جديد 201
المبحث الثاني: الشرط الجزائي بين مطلب العدالة العقدية وهاجس ضمان تنفيذ الالتزام 203
المطلب الأول: ماهية الشرط الجزائي 204
الفرع الأول: تعريف الشرط الجزائي..... 204
الفرع الثاني: شروط الشرط الجزائي..... 207
الفرع الثالث: علاقة السببية بين الخطأ والضرر 209
المطلب الثاني: تدخل القضاء لتعديل الشرط الجزائي تحقيقًا للعدالة العقدية ... 212
الفرع الأول: تخفيض الشرط الجزائي..... 212
الفرع الثاني: تعديل الشرط الجزائي بالزيادة 220
المبحث الثالث: الضمانات سلطة القاضي بالتدخل بالنظرة الميسرة 225
المطلب الأول: مفهوم نظرة الميسرة..... 226
الفرع الأول: تعريف نظرة الميسرة..... 226
الفرع الثاني: شروط الواجب توافرها لإعمال المهلة القضائية 228
المطلب الثاني: تمييز نظرة الميسرة عن غيرها 236
الفرع الأول: نظرة الميسرة وقرار تأجيل الديون 236
الفرع الثاني: نظرة الميسرة والوفاء عند المقدرة أو الميسرة..... 238

المطلب الأول: سلطة القاضي في منح نظرة الميسرة تحقيقا للعدالة العقدية 241
الفرع الأول: دى سلطة القاضي في منح نظرة الميسرة بمناسبة دعوى التنفيذ 242
الفرع الثاني: سلطة القاضي في منح المهلة بمناسبة دعوى الحجر على المدين المفلسة 244
الفرع الثالث: سلطة القاضي في منح المهلة (نظرة الميسرة) بمناسبة دعوى الفسخ 245
الخاتمة 248
قائمة المراجع 253
المحتويات..... 269