



النظام القانوني للرهن الحيازي الوارد على المنقول المادي

في التشريعين الجزائري والمصري



أ.د خالد شويرب
كلية الحقوق جامعة الجزائر
بن يوسف بن خدة - الجزائر

أ.د جيلالي شويرب
كلية الحقوق والعلوم السياسية
جامعة عمار ثليجي الأغواط - الجزائر



فهرس

7..... مقدمة

الفصل التمهيدي

مفهوم الرهن الحيازي وخصائصه

13..... المبحث الأول: مفهوم الرهن الحيازي ومعاني كلمة رهن

13..... المطلب الأول: تعريف الرهن الحيازي للمنقول المادي

15..... المطلب الثاني: المعاني المختلفة لكلمة رهن.

15..... الفرع الأول: معاني كلمة رهن في التشريعات الوضعية

16..... الفرع الثاني: معنى الرهن في عرف فقهاء الشريعة الإسلامية.

17..... المبحث الثاني: خصائص الرهن الحيازي

17..... المطلب الأول: الرهن الحيازي عقد رضائي

18..... المطلب الثاني: الرهن الحيازي عقد تبعي

20..... المطلب الثالث: الرهن الحيازي عقد ملزم للجانبين

21..... المطلب الرابع: الرهن الحيازي عقد قابل غير للتجزئة

23..... المبحث الثالث: عيوب ومزايا الرهن الحيازي

23..... المطلب الأول: عيوب الرهن الحيازي

24..... المطلب الثاني: مزايا الرهن الحيازي

الباب الأول

إنشاء عقد الرهن

الفصل الأول

أركان عقد الرهن

- 30 المبحث الأول: أطراف عقد الرهن ◆
- 31 المطلب الأول: أهلية الأطراف
- 31 الفرع الأول: أهلية الراهن
- 31 أولاً: أهلية المدين
- 33 1- التقادم: **Prescription**
- 34 2- الإجازة: **Fatification**
- 35 ثانيًا: أهلية الراهن غير المدين
- 37 الفرع الثاني: أهلية المرتهن
- 38 المطلب الثاني: الولاية والمنع من التصرف
- 38 الفرع الأول: الولاية اللازمة لمباشرة الرهن الحيازي
- 38 أولاً: الولاية فيما يتعلق بالراهن
- 38 1- الولاية فيما يتعلق بالمدين الراهن
- 39 أ - النائب
- 40 ب - الوكيل
- 41 2- الولاية فيما يتعلق بالكفيل العيني

أ- النائب.....	41
ب - الوكيل.....	41
ثانياً: الولاية فيما يتعلق بالدائن المرتهن.....	42
الفرع الثاني: المنع من التصرف.....	42
أولاً: المنع من التصرف مصدره الاتفاق.....	43
ثانياً: المنع من التصرف مصدره القانون.....	44
◆ المبحث الثاني: المال المرهون.....	46
المطلب الأول: شروط الشيء المرهون.....	48
الفرع الأول: قابلية التعامل في المنقول بالبيع.....	48
الفرع الثاني: قابلية بيع المنقول بصفة مستقلة بالمزاد العلني.....	49
الفرع الثالث: يجب أن يكون الراهن مالكا للشيء المرهون.....	50
أولاً: رهن ملك الغير.....	50
ثانياً: رهن المالك الظاهر.....	54
1- المالك بسند صوري.....	54
2- الاسم المستعار.....	55
3- الوارث الظاهر.....	56
الفرع الرابع: رهن المال المستقبل.....	56
المطلب الثاني: الأوصاف التي تلحق المال المرهون.....	59
الفرع الأول: ضمان الشيء الواحد لأكثر من دين.....	59

60.....	الفرع الثاني: رهن المال الشائع
61.....	أولاً: الرهن الصادر من جميع الشركاء
63.....	ثانياً: رهن الشريك لحصته الشائعة
64.....	ثالثاً: رهن الشريك حصة مفرزة
65.....	الفرع الثالث: الرهن الصادر من مالك تحت شرط
67.....	الفرع الرابع: زوال ملكية الراهن بأثر رجعي
69.....	المطلب الثالث: ملحقات الشيء المرهون
70.....	المبحث الثالث: الإلتزام المضمون
71.....	المطلب الأول: مبدأ التخصيص
72.....	المطلب الثاني: الإلتزامات التي يجوز ضمانها بالرهن
73.....	الفرع الأول: حكم الرهن المقرر لضمان الإلتزام القابل للإبطال
74.....	الفرع الثاني: حكم الرهن المقرر لضمان الإلتزام الطبيعي
75.....	الفرع الثالث: حكم الرهن المقرر لضمان الإلتزام الشرطي أو الإحتالي أو المستقبل

الفصل الثاني

شروط نفاذ الرهن الحيازي للمنقول المادي

81.....	المبحث الأول: الحيازة
82.....	المطلب الأول: معنى الحيازة
83.....	أولاً: عناصر الحيازة

83.....	1- الركن المادي للحيازة (CORPUS)
83.....	2- الركن المعنوي للحيازة (ANIMUS)
84.....	ثانيا: محل الحيازة
85.....	ثالثا: التكيف القانوني للحيازة
85.....	1- النظرية الذاتية (Théorie subjective)
85.....	2- النظرية المادية (Théorie objective)
86.....	3- تكيف القانوني لمركز الدائن المرتهن في الرهن الحيازي
86.....	4- تكيف القانوني لمركز العدل في الرهن الحيازي
87.....	5- تكيف القانوني لمركز الغير
87.....	رابعا: إنتقال الحيازة
89.....	1- التسليم الفعلي
89.....	أ- التسليم المادي
89.....	ب- التسليم الرمزي
91.....	2- التسليم الحكمي
93.....	المطلب الثاني: الحائر
95.....	المطلب الثالث: شروط الحيازة
95.....	الفرع الأول: الحيازة الظاهرة
98.....	الفرع الثاني: إستمرار الحيازة
98.....	المطلب الرابع: رجوع الشئ المرهون إلى الراهن

100	الفرع الأول: تنازل الدائن عن الحيابة للراهن تنازلا مؤقتًا.....
102	الفرع الثاني: جواز إستبدال المرهون.....
105	الفرع الثالث: سلب الحيابة.....
106	◆ المبحث الثاني: الكتابة.....
108	المطلب الأول: تدوين عقد الرهن في سند ثابت.....
108	الفرع الأول: الرهن المدني الوارد على المنقول المادي.....
109	الفرع الثاني: الرهن التجاري الوارد على المنقول المادي.....
113	الفرع الثالث: الرهن الناشئ عن العمل المختلط.....
114	المطلب الثاني: تخصيص الرهن.....

الباب الثاني

آثار وتنفيذ وانقضاء رهن المنقول المادي

الفصل الأول

آثار الرهن الحيازي الوارد على المنقول المادي

124	◆ المبحث الأول: آثار عقد الرهن بين المتعاقدين.....
124	المطلب الأول: إلتزامات الراهن.....
124	الفرع الأول: الإلتزام بتسليم المرهون.....
126	الفرع الثاني: الإلتزام بضمان سلامة الرهن ونفاذه.....
127	أولاً: ضمان سلامة الرهن.....
128	ثانياً: ضمان نفاذ الرهن.....

128	الفرع الثالث: الإلتزام بضمان هلاك المرهون أو تلفه.....
129	أولاً: هلاك المنقول المرهون أو تلفه بخطأ المدين الراهن
129	ثانياً: هلاك أو تلف المنقول المرهون لسبب أجنبي.....
130	ثالثاً: هلاك أو تلف المنقول المرهون بسبب الدائن المرتهن.....
132	المطلب الثاني: إلتزامات الدائن المرتهن
132	الفرع الأول: المحافظة على الشيء المرهون
137	الفرع الثاني: التزام الدائن المرتهن بإدارة وإستثمار الشيء المرهون.....
138	أولاً: الإلتزام بإدارة الشيء المرهون
139	ثانياً: إستثمار الشيء المرهون.....
141	1- صفة الدائن المرتهن في القيام بهذا الإلتزام.....
144	2- درجة العناية الواجبة في إستثمار الشيء المرهون
144	3- خصم المصاريف والدين من إنتاج الإستثمار
145	أ - مصاريف حفظ الشيء وإصلاحه
145	ب - المصاريف الضرورية والكمالية.....
145	ج - فوائد الدين
147	4- جزاء الإخلال بإلتزام إستثمار الشيء المرهون
148	الفرع الثالث: إلتزام المرتهن بالرد.....
152	◆ المبحث الثاني: آثار عقد الرهن تجاه الغير
153	المطلب الأول: حق الحبس.....

- 153 خصائص حق الحبس الناتج عن عقد الرهن:
- 155 المطلب الثاني: حق الأفضلية
- 158 المطلب الثالث: حق التتبع

الفصل الثاني

التنفيذ على المرهون وانقضاء الرهن

- 163 المبحث الأول: التنفيذ على المرهون عند عدم الوفاء
- 163 المطلب الأول: التنفيذ على الرهن المدني
- 164 الفرع الأول: بيع المنقول المرهون
- 164 أولاً: أن يطلب الدائن المرتهن من القاضي الترخيص له بالبيع
- 165 بيع المنقول المرهون قبل حلول الأجل:
- 165 أ- إذا كان الشيء المرهون ممددا بالتعيب أو التلف
- 166 ب- وجود فرصة ملائمة للبيع
- ثانياً: بيع المنقول المرهون بالمزاد العلني أو بسعره في البورصة أو بسعره في السوق
- 167
- 169 الفرع الثاني: تملك المرتهن الشيء المرهون
- 170 المطلب الثاني: التنفيذ على الرهن التجاري
- 170 الفرع الأول: إجراءات التنفيذ على المرهون بالبيع وفقاً للقانون التجاري ...
- 172 أولاً: شروط تطبيق المادة 126 من قانون التجارة المصري
- 173 ثانياً: شروط تطبيق المادة 33 من القانون التجاري الجزائري

174	الفرع الثاني: بطلان شرط تملك الشيء المرهون عند عدم الوفاء
178	◆ المبحث الثاني: انقضاء رهن المنقول المادي
178	المطلب الأول: انقضاء الرهن الحيازي بصفة تبعية
181	الفرع الأول: الوفاء
182	الفرع الثاني: التجديد (Inovation)
182	أولاً: تعاقب التزامين قديم حل محل جديد
183	ثانياً: اختلاف بين الالتزام في أحد العناصر
183	1- التجديد بتغيير الدين في محله أو في مصدره
183	2- التجديد بتغيير المائن:
184	3- التجديد بتغيير المدين:
184	ثالثاً: أن تتوافر لدى الأطراف نية التجديد
184	الفرع الثالث: المقاصة (Compensation)
185	أولاً: التقابل بين الدينين
186	ثانياً: التماثل في المحل بين الدينين
186	ثالثاً: صلاحية كل من الدينين للمطالبة به قضاء
186	رابعاً: أن يكون كل من الدينين خالياً من النزاع (Liquide)
186	خامساً: أن يكون كل من الدينين مستحق الأداء
187	سادساً: قابلية كل من الدينين للحجز
187	الفرع الرابع: الوفاء بمقابل (Dation en paiement)

188	أولاً: أن يحصل اتفاق بين الدائن والمدين:.....
188	ثانياً: اتفاق الإستعاضة عن محل الوفاء الأصلي بنقل ملكية شيء آخر
189	المطلب الثاني: انقضاء الرهن الحيازي الوارد على المنقول المادي بصفة أصلية
189	الفرع الأول: التنازل عن حق الرهن
191	الفرع الثاني: إتحاد الذمة
192	الفرع الثالث: هلاك الشيء المرهون
194	الفرع الرابع: التنفيذ الجبري
195	الخاتمة
199	قائمة المراجع
205	فهرس