

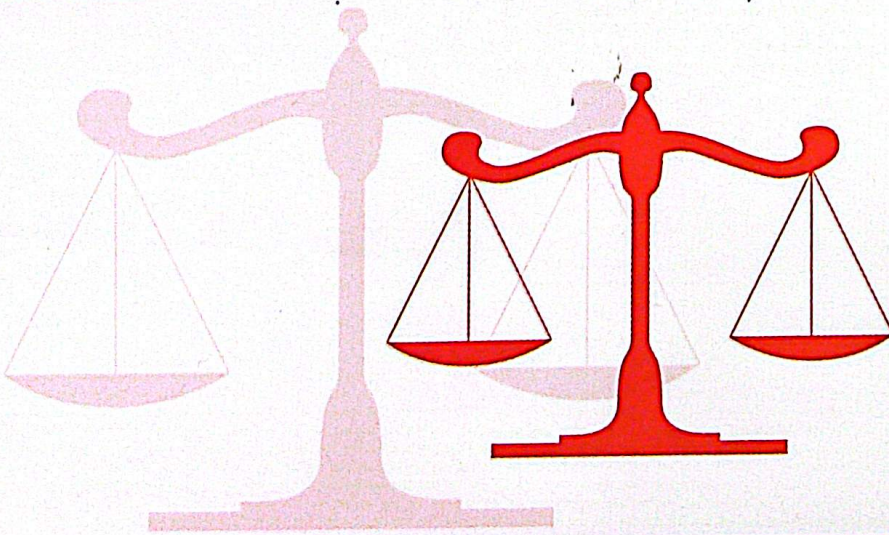
بلحاج العربي

النظرية العامة للالتزامات في القانون المدني الجزائري

الجزء الأول

المصادر الإرادية

(العقد والإرادة المنفردة)



ديوان المطبوعات الجامعية



فهرس المحتويات

05.....	إهداء.....	-
07.....	مقدمة.....	-
11.....	قائمة أهم الرموز	-

فصل تمهيدي

التعريف بنظرية الالتزام

16.....	1- موضوعات القانون المدني الجزائري	-
19.....	2- التعريف بالحق الشخصي	-
21.....	3- موضوعات نظرية الالتزام	-
22.....	4- التفرقة بين الحق الشخصي والحق العيني	-
28.....	5- تعريف الالتزام	-
29.....	6- خصائص الالتزام	-
36.....	7- أركان الالتزام	-
37.....	8- أنواع الالتزامات	-
51.....	9- أهمية دراسة نظرية الالتزام	-
54.....	10- تطور نظرية الالتزام	-
57.....	11- الاتجاهات العامة للقانون المدني الجزائري	-
62.....	12- تقسيم مصادر الالتزام	-
67.....	13- خطة البحث.....	-

الباب الأول

العقد

71.....	أولاً: تعريف العقد	-
75.....	ثانياً: نطاق النظرية العامة للعقد	-

77.....	ثالثا: مبدأ سلطان الإرادة
77.....	أ- المذهب الفردي
78.....	ب- المذهب الاجتماعي
80.....	ج- موقف القانون المدني الجزائري
83.....	رابعا: مبدأ الرضائية
86.....	خامسا: تقسيمات العقود
88.....	1- العقود الرضائية والشكلية والعينية
94.....	2- العقود الملزمة للجانبين والملزمة لجانب واحد
98.....	3- عقود المعاوضة وعقود التبرع
101.....	4- العقود المحددة والعقود الاحتمالية
106.....	5- العقود الفورية والعقود المستمرة
111.....	6- العقود المسماة والعقود غير المسماة
113.....	7- العقد الفردي والعقد الجماعي
115.....	8- عقود المساومة وعقود الإذعان
118.....	9- العقود التقليدية والعقود الإلكترونية
120.....	10- العقد البسيط والعقد المختلط
122.....	11- العقد الأصلي والعقد التبعي
122.....	12- العقد المدني والعقد التجاري
124.....	سادسا: تقسيم العقود في الفقه الإسلامي
126.....	سابعا: منهج البحث

الفصل الأول

إنعقاد العقد

130.....	الفرع الأول: التراضي
131.....	المبحث الأول: وجود التراضي
132.....	المطلب الأول: التعبير عن الإرادة

1- المقصود من وجود الإرادة	132
2- طرق التعبير عن الإرادة	133
3- مدى صلاحية السكوت للتعبير عن الإرادة	138
4- الإرادة الظاهرة والإرادة الباطنة	144
5- الوقت الذي ينتج فيه التعبير عن الإرادة أثره القانوني	150
6- أثر الموت أو فقد الأهلية في التعبير عن الإرادة	152
المطلب الثاني: توافق الإرادتين	156
أولاً: الإيجاب	157
أ- المفاوضات العقدية	158
ب- الالتزام قبل التعاقد بالإعلام	161
ج- المسؤولية المدنية في مرحلة المفاوضات العقدية	163
د- القيمة القانونية للمستندات والعقود التمهيدية	171
هـ- التمييز بين الإيجاب والدعوة إلى التفاوض	174
و- شروط الإيجاب الملزم	178
1- أن يكون الإيجاب جازماً	178
2- أن يكون الإيجاب كاملاً	183
3- القوة الملزمة للإيجاب	186
ي- سقوط الإيجاب	190
ثانياً: القبول	192
أ- الحرية في القبول	193
ب- شروط القبول	196
1- مطابقة القبول للإيجاب	196
2- فكرة تكميل العقد	197
3- مشكلات تكميل العقد	202
ج- صدور القبول قبل سقوط الإيجاب	206
ثالثاً: تطابق القبول والإيجاب	207
أ- التعاقد بين حاضرين	208

212.....	ب- التعاقد بين غائبين
217.....	ج- أهمية تحديد زمان الإنعقاد ومكانه
220.....	المطلب الثالث: صور خاصة من التراضي
221.....	أولا: التعاقد بالنيابة
230.....	- حكم تعاقد الشخص مع نفسه
233.....	ثانيا: الوعد بالتعاقد
249.....	ثالثا: الوعد بالفضل
254.....	رابعا: التعاقد بطريق المزايدة أو المناقصة
261.....	خامسا: التعاقد بالعربون
275.....	سادسا: عقود الإذعان
285.....	سابعا: التعاقد الإلكتروني
297.....	المبحث الثاني: صحة التراضي
298.....	المطلب الأول: أهلية التعاقد
298.....	أ- ضرورة توافر أهلية التعاقد
299.....	ب- أحكام الأهلية من النظام العام
300.....	ج- عوارض الأهلية
304.....	د- حكم المحكوم عليه بعقوبة جنائية
305.....	هـ- حكم التمسك بعدم الأهلية
306.....	و- التمييز بين نقص الأهلية وعيوب التراضي
307.....	المطلب الثاني: عيوب الرضا
308.....	أولا: الغلط
308.....	أ- التعريف بالغلط
310.....	ب- النظرية التقليدية في الغلط
311.....	ج- النظرية الحديثة في الغلط
313.....	د- الغلط المعيب للإرادة في الفقه الإسلامي
314.....	هـ- موقف القانون المدني الجزائري
315.....	1- المقصود بالغلط الجوهرى

- 322..... 2- معنى الغلط الداخل في نطاق العقد
- 325..... 3- الغلط في القانون
- 326..... 4- إثبات الغلط
- 329 **ثانيا: التدليس**
- 329..... أ- مفهوم التدليس
- 330..... ب- التدليس لا يغني عن الغلط
- 332..... ج- شروط التدليس في القانون المدني الجزائري
- 333..... 1- إستخدام الطرق الإحتيالية
- 346..... 2- أن تكون هذه الطرق هي الدافع للتعاقد
- 347..... 3- صدور التدليس من أحد المتعاقدين
- 349..... د- حكم التدليس في الفقه الإسلامي
- 351..... هـ- حكم التدليس في القانون المدني الجزائري
- 355..... **ثالثا: الإكراه**
- 355..... أ- مفهوم الإكراه
- 357..... ب- أقسام الإكراه
- 358..... ج- شروط الإكراه
- 358..... 1- التهديد بخطر جسيم محقق
- 362..... 2- حصول رهبة في نفس المتعاقد
- 366..... 3- إتصال الإكراه بالمتعاقد الآخر
- 369..... د- إثبات الإكراه
- 370..... هـ- أثر الإكراه في القانون المدني الجزائري
- 373..... **رابعا: الإستغلال والغبن**
- 373..... أ- مفهوم الإستغلال والغبن
- 377..... ب- عناصر الإستغلال
- 377..... 1- العنصر المادي
- 379..... 2- العنصر النفسي

- ج- حكم الإستغلال في القانون المدني الجزائري 382
- 1- خيار المدعي بين الإبطال أو الإنقاص 382
- 2- تقادم دعوى الإستغلال 385
- د- موقف المشرع الجزائري من الغبن 386
- هـ - حكم التغيرير بغبن فاحش في الفقه الإسلامي 387
- و- حالات الغبن الخاصة في القانون الجزائري 388
- الفرع الثاني: المحل** 395
- 1- التعريف بالمحل 395
- 2- شروط المحل 398
- أ- أن يكون موجودا أو قابلا للوجود 398
- ب- أن يكون ممكنا 406
- ج- أن يكون معينا أو قابلا للتعين 410
- د- أن يكون مشروعا 419
- 3- النظام العام والآداب الحميدة 424
- تطبيقات لفكرة النظام العام 428
- فكرة الآداب العامة 435
- الفرع الثالث: السبب** 438
- 1- صعوبة نظرية السبب 440
- 2- تاريخ نظرية السبب 442
- 3- النظرية التقليدية في السبب 444
- 4- نقد النظرية التقليدية 446
- 5- النظرية الحديثة في السبب 449
- 6- نظرية السبب في الفقه الإسلامي 454
- 7- نظرية السبب في القانون المدني الجزائري 457
- أ- أن يكون السبب موجودا 459
- ب- أن يكون السبب مشروعا 460
- 8- إثبات السبب 463

468.....	الفرع الرابع: الشكلية
471.....	أ- ضرورة إستيفاء الشكل الذي يحدده القانون
473.....	ب- الشكل كركن أساسي في العقد الرسمي
475.....	ج- جزاء تخلف الشكل في العقود الرسمية
481.....	د- حجية الكتابة الإلكترونية
482.....	هـ- الكتابة كأداة للإثبات
486.....	الفرع الخامس: بطلان العقد
486.....	1- مفهوم البطلان
487.....	2- أنواع البطلان
490.....	3- تمييز البطلان عما يقاربه من النظم
494.....	4- التفرقة بين البطلان والإبطال
498.....	5- البطلان والفساد في الفقه الإسلامي
501.....	6- الإجازة والتقدم
501.....	أ- الإجازة في العقد القابل للإبطال
506.....	ب- التقدم يرد على البطلان والإبطال
510.....	7- التمسك بالبطلان
512.....	8- تقرير البطلان بالتراضي أو بالتقاضي
513.....	9- البطلان الجزئي
515.....	أ- شروط إنقاص العقد وآثاره
517.....	ب- الإنقاص بنص القانون
518.....	ج- إنتقاص العقد في الفقه الإسلامي
520.....	10- آثار البطلان
522.....	أولاً: أثر البطلان فيما بين المتعاقدين
522.....	1- القاعدة العامة
524.....	2- القيود الواردة على هذه القاعدة
524.....	أ- حالة نقص الأهلية
526.....	ب- حالة بطلان العقد لعدم المشروعية

- 528..... 3- نظرية تحول العقد
- 529..... أ- شروط تحول العقد
- 530..... ب- التفرقة بين التحويل والإنتقاص
- 530..... ثانيا: آثار البطلان بالنسبة إلى الغير
- 530..... 1- القاعدة العامة
- 531..... 2- الاستثناءات الواردة على هذه القاعدة
- 532..... أ- عقود الإدارة
- 532..... ب- عقود التصرف
- 533..... ج- الشركات التجارية الباطلة
- 534..... 3- الآثار الأصلية والعرضية للعقد الباطل
- 534..... أ- العقد الصوري
- 535..... ب- نظرية الخطأ عند تكوين العقد
- 537..... 1- تقدير نظرية الخطأ عند تكوين العقد
- 538..... 2- موقف القانون المدني الجزائري

الفصل الثاني

آثار العقد

- 546..... المبحث الأول: القوة الملزمة للعقد بالنسبة للأشخاص
- 548..... أولا: أثر العقد بالنسبة للمتعاقدین
- 549..... ثانيا: أثر العقد بالنسبة للخلف العام
- 552..... أ- مدى تأثير الخلف العام بالتزامات السلف
- 555..... ب- حالات عدم سريان آثار العقد في حق الخلف العام
- 558..... ثالثا: أثر العقد بالنسبة للخلف الخاص
- 560..... أ- مدى تأثير الخلف الخاص بتصرفات السلف
- 562..... ب- شروط إنصراف أثر العقد إلى الخلف الخاص
- 564..... رابعا: أثر العقد بالنسبة للدائنين العاديين
- 566..... خامسا: أثر العقد بالنسبة للغير

المطلب الأول: التعهد عن الغير	568
أ- مفهوم التعهد عن الغير	568
ب- التعهد عن الغير في الفقه الإسلامي	570
ج- شروط التعهد عن الغير	571
1- قبول الغير للتعهد	573
2- رفض الغير للتعهد	574
المطلب الثاني: الإشتراط لمصلحة الغير	576
أ- تعريف الإشتراط لمصلحة الغير	576
ب- تطبيقات للإشتراط لمصلحة الغير	578
ج- تطور قاعدة الإشتراط لمصلحة الغير	580
د- شروط وجود الإشتراط لمصلحة الغير	583
1- تعاقد المشتري باسمه	584
2- إشتراط المشتري حقا مباشرا للمتفيع	585
3- توافر مصلحة شخصية للمشتري	586
هـ - أحكام الإشتراط لمصلحة الغير	587
1- العلاقة بين المشتري والمتفيع	587
2- العلاقة بين المشتري والمتفيع	588
3- العلاقة بين المتفيع والمتفيع	589
المطلب الثالث: الدعوى المباشرة	595
1- المقصود بالدعوى المباشرة	595
2- تطبيقات الدعوى المباشرة في القانون المدني الجزائري	597
المبحث الثاني: مضمون القوة الملزمة للعقد	599
المطلب الأول: تفسير العقد	600
1- مفهوم تفسير العقد	600
2- حالات التفسير في القانون المدني الجزائري	602
أ- حالة وضوح عبارة العقد	602
ب- حالة غموض عبارة العقد	606

612.....	ج- حالة الشك في التعرف على الإرادة المشتركة
615.....	3- تكييف العقد
619.....	4- وسائل مراقبة تفسير العقود
621.....	المطلب الثاني: تحديد نطاق العقد
621.....	أ - معنى تحديد نطاق العقد
622.....	ب- وسائل استكمال نطاق العقد
624.....	ج- حدود عملية تكميل العقد
625.....	المطلب الثالث: حدود القوة الملزمة للعقد
626.....	المبدأ العام: العقد شريعة المتعاقدين
631.....	الإستثناء (1): عقود الإذعان
633.....	الإستثناء (2): الظروف الطارئة
635.....	1- تطور نظرية الظروف الطارئة
639.....	2- شروط تطبيق نظرية الظروف الطارئة
640.....	أ- أن يكون العقد متراضيا في تنفيذه
642.....	ب- أن يكون الحادث استثنائيا
645.....	ج- أن يجعل تنفيذ الالتزام مرهقا
647.....	3- حكم الظروف الطارئة
652.....	4- تطبيقات تشريعية للنظرية
654.....	المبحث الثالث: جزاء القوة الملزمة للعقد
655.....	المطلب الأول: المسؤولية العقدية
657.....	1- مفهوم المسؤولية العقدية
658.....	2- أركان المسؤولية العقدية
659.....	أولا: الخطأ العقدي
664.....	1- المقصود بالخطأ العقدي
667.....	أ - الخطأ العقدي في القانون المقارن
669.....	ب - الخطأ العقدي في الفقه الإسلامي

- ج - الخطأ العقدي في القانون المدني الجزائري 669
- 2- الخطأ العقدي في المسؤولية عن الفعل الشخصي 673
- 3- الخطأ العقدي في المسؤولية عن فعل الغير 678
- 4- إثبات الخطأ العقدي 681
- 5- تعديل أحكام المسؤولية العقدية 682
- 684.....
- ثانيا: الضرر** 684
- 1- مفهوم الضرر في المسؤولية العقدية 686
- 2- أنواع الضرر 686
- 3- شروط الضرر 690
- 4- إثبات الضرر 692
- 694.....
- ثالثا: علاقة السببية بين الخطأ والضرر** 694
- 1- إثبات علاقة السببية 694
- 2- نفي علاقة السببية 696
- أ- القوة القاهرة 696
- ب- فعل الدائن 697
- ج- فعل الغير 698
- المطلب الثاني: الدفع بعدم التنفيذ** 699
- 1- أساس الدفع بعدم التنفيذ 700
- 2- شروط التمسك بالدفع بعدم التنفيذ 701
- أ- أن يكون العقد ملزما للجانبين 702
- ب- استحقاق الأداء 702
- ج- عدم قيام أحد الطرفين بتنفيذ التزامه 703
- 3- أثر الدفع بعدم التنفيذ 703
- المطلب الثالث: فسخ العقد** 706
- أولا: الفسخ بسبب عدم التنفيذ** 707
- 1- مفهوم الفسخ 707
- 2- أساس نظرية الفسخ 708

- 712..... 3- شروط الفسخ
- 713..... أ- أن يكون العقد ملزما للجانبين
- 714..... ب- أن يخل أحد المتعاقدين بالتزامه
- 715..... ج- ألا يكون طالب الفسخ مقصرا
- 718..... 4- تقرير الفسخ
- 718..... أ- الفسخ القضائي
- 721..... ب- الفسخ الإتفاقي
- 723..... 5- أثر الفسخ
- 724..... أ- أثر الفسخ فيما بين المتعاقدين
- 727..... ب- أثر الفسخ بالنسبة إلى الغير
- 728..... 6- سقوط حق الفسخ
- 729..... ثانيا: الفسخ لعدم إمكان التنفيذ (الإنفساخ)
- 729..... 1- الفرق بين الفسخ والإنفساخ
- 731..... 2- مفهوم استحالة التنفيذ في الإنفساخ
- 734..... أ- شروط إنقضاء الالتزام لاستحالة تنفيذه
- 738..... ب- آثار استحالة التنفيذ
- 741..... 3- التفرقة بين الإنفساخ ووقف العقد
- 742..... 4- تحمل التبعة في العقد

الفصل الثالث زوال العقد

- 745..... أ- الفرق بين إنقضاء العقد وزواله
- 746..... ب- انحلال العقد
- 747..... ج- أسباب انحلال العقد

الباب الثاني الإرادة المنفردة

- 751..... 1- مفهوم التعرف بالإرادة المنفردة
752..... 2- هل الإرادة المنفردة هي مصدر عام للإلتزام
755..... 3- موقف المشرع الجزائي من الإرادة المنفردة
756..... 4- تطبيق قواعد العقد على التصرف الناشئ عن الإرادة المنفردة
757..... 5- تطبيقات تشريعية للإلتزام بالإرادة المنفردة

الفصل الأول شروط الوعد بجائزة

- 761..... أ- تعريف الوعد بجائزة
763..... ب- شروط الوعد بجائزة
763..... 1- وجود إرادة جدية وباتة تتجه إلى الإلتزام
765..... 2- أن يوجه الوعد إلى الجمهور
765..... 3- أن يتضمن الوعد إعطاء جائزة معينة

الفصل الثاني أحكام الوعد بجائزة

- 769..... أ- تقييد الوعد بمدة معينة
770..... ب- عدم تقييد الوعد بمدة معينة
773..... قائمة المراجع
775..... أولا: المراجع باللغة العربية

- 1- النصوص القانونية 775
 - 2- المراجع المتعلقة بالقانون المدني الجزائري 776
 - 3- الأبحاث المتعلقة بالقانون المدني الجزائري 786
 - 4- الرسائل الجامعية 798
 - 5- المراجع المتعلقة بالفقه الإسلامي 804
 - 6- المراجع القانونية العامة والخاص 811
- ثانيا: المراجع باللغة الفرنسية..... 823
- فهرس المحتويات..... 831