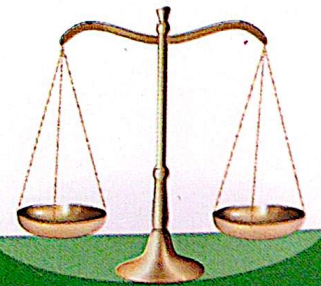


بلحاج العربي

نظرية العقد في القانون المدني الجزائري

(وفق آخر التعديلات التشريعية، ومدعم بأحدث إجتهاادات المحكمة العليا)
دراسة مقارنة



ديوان المطبوعات الجامعية



فهرس المحتويات

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

فصل تمهيدي

التعريف بنظرية الالتزام

17.....	1- موضوعات القانون المدني الجزائري.....
19.....	2- التعريف بالحق الشخصي.....
20.....	3- موضوعات نظرية الالتزام.....
20.....	4- التفرقة بين الحق الشخصي والحق العيني.....
24.....	5- تعريف الالتزام.....
25.....	6- خصائص الالتزام.....
30.....	7- أركان الالتزام.....
30.....	8- أنواع الالتزامات.....
40.....	9- أهمية دراسة نظرية الالتزام.....
42.....	10- تطور نظرية الالتزام.....
44.....	11- الاتجاهات العامة للقانون المدني الجزائري.....
47.....	12- تقسيم مصادر الالتزام.....
51.....	13- خطة البحث.....
51.....	أولاً: تعريف العقد.....
54.....	ثانياً: نطاق النظرية العامة للعقد.....
55.....	ثالثاً: مبدأ سلطان الإرادة.....
56.....	أ- المذهب الفردي.....
56.....	ب- المذهب الاجتماعي.....
58.....	ج- موقف القانون المدني الجزائري.....
60.....	رابعاً: مبدأ الرضائية.....
62.....	خامساً: تقسيمات العقود.....
63.....	1- العقود الرضائية والشكلية والعينية.....
67.....	2- العقود الملزمة للجانبين والملزمة لجانب واحد.....
70.....	3- عقود المعاوضة وعقود التبرع.....
72.....	2- العقود المحددة والعقود الاحتمالية.....

76.....	3-	العقود الفورية والعقود المستمرة.....
79.....	4-	العقود المسماة والعقود غير المسماة.....
81.....	5-	العقد الفردي والعقد الجماعي.....
82.....	6-	عقود المساومة وعقود الإذعان.....
83.....	7-	العقود التقليدية والعقود الإلكترونية.....
85.....	8-	العقد البسيط والعقد المختلط.....
86.....	9-	العقد الأصلي والعقد التبعية.....
87.....	9-	العقد المدني والعقد التجاري.....
88.....		سادسا: تقسيم العقود في الفقه الإسلامي.....
89.....		سابعا: منهج البحث.....

الفصل الأول

إنعقاد العقد

93.....		الفرع الأول التراضي.....
94.....		المبحث الأول: وجود التراضي.....
95.....		المطلب الأول: التعبير عن الإرادة.....
95.....	1-	المقصود من وجود الإرادة.....
96.....	2-	طرق التعبير عن الإرادة.....
99.....	3-	مدى صلاحية السكوت للتعبير عن الإرادة.....
103.....	4-	الإرادة الظاهرة والإرادة الباطنة.....
107.....	5-	الوقت الذي ينتج فيه التعبير عن الإرادة أثره القانوني.....
108.....	6-	أثر الموت أو فقد الأهلية في التعبير عن الإرادة.....
111.....		المطلب الثاني: توافق الإرادتين.....
111.....		أولا: الإيجاب.....
112.....	أ-	المفاوضات العقدية.....
114.....	ب-	الالتزام قبل التعاقد بالإعلام.....
115.....	ج-	المسؤولية المدنية في مرحلة المفاوضات العقدية.....
120.....	د-	القيمة القانونية للمستندات والعقود التمهيدية.....
122.....	هـ-	التمييز بين الإيجاب والدعوة إلى التفاوض.....
125.....	و-	شروط الإيجاب الملزم.....
125.....	1-	أن يكون الإيجاب جازما.....
129.....	2-	أن يكون الإيجاب كاملا.....
130.....	3-	القوة الملزمة للإيجاب.....

133	ي- سقوط الإيجاب
135	ثانيا: القبول
135	أ- الحرية في القبول
137	ب- شروط القبول
138	1- مطابقة القبول للإيجاب
138	2- فكرة تكميل العقد
142	3- مشكلات تكميل العقد
144	ج- صدور القبول قبل سقوط الإيجاب
145	ثالثا: تطابق القبول والإيجاب
146	أ- التعاقد بين حاضرين
148	ب- التعاقد بين غائبين
151	ج- أهمية تحديد زمان الإنعقاد ومكانه
153	المطلب الثالث: صور خاصة من التراضي
154	أولا: التعاقد بالنيابة
162	ثانيا: الوعد بالتعاقد
173	ثالثا: الوعد بالفضل
176	رابعا: التعاقد بطريق المزايدة أو المناقصة
181	خامسا: التعاقد بالعربون
190	سادسا: عقود الإذعان
197	سابعا: التعاقد الإلكتروني
204	المبحث الثاني: صحة التراضي
204	المطلب الأول: أهلية التعاقد
205	أ- ضرورة توافر أهلية التعاقد
205	ب- أحكام الأهلية من النظام العام
206	ج- عوارض الأهلية
208	د- حكم المحكوم عليه بعقوبة جنائية
209	هـ- حكم التمسك بعدم الأهلية
209	و- التمييز بين نقص الأهلية وعيوب التراضي
210	المطلب الثاني: عيوب الرضا
211	أولا: الغلط
211	أ- التعريف بالغلط
212	ب- النظرية التقليدية في الغلط

ج- النظرية الحديثة في الغلط.....	213
د- الغلط المعيب للإرادة في الفقه الإسلامي.....	214
هـ- موقف القانون المدني الجزائري.....	215
1- المقصود بالغلط الجوهرى.....	216
2- معنى الغلط الداخلى فى نطاق العقد.....	220
3- الغلط فى القانون.....	222
4- إثبات الغلط.....	223
ثانيا: التدليس.....	225
أ- مفهوم التدليس.....	225
ب- التدليس لا يغنى عن الغلط.....	226
ج- شروط التدليس فى القانون المدنى الجزائرى.....	227
1- إستخدام الطرق الإحتيالية.....	227
2- أن تكون هذه الطرق هى الدافع للتعاقد.....	235
3- صدور التدليس من أحد المتعاقدين.....	236
د- حكم التدليس فى الفقه الإسلامى.....	237
هـ- حكم التدليس فى القانون المدنى الجزائرى.....	239
ثالثا: الإكراه.....	242
أ- مفهوم الإكراه.....	242
ب- أقسام الإكراه.....	243
ج- شروط الإكراه.....	244
1- التهديد بخطر جسيم محقق.....	244
2- حصول رهبة فى نفس المتعاقد.....	247
3- إتصال الإكراه بالمتعاقد الآخر.....	249
د- إثبات الإكراه.....	251
هـ- أثر الإكراه فى القانون المدنى الجزائرى.....	252
رابعا: الإستغلال والغبن.....	254
أ- مفهوم الإستغلال والغبن.....	254
ب- عناصر الإستغلال.....	256
1- العنصر المادى.....	257
2- العنصر النفسى.....	258
ج- حكم الإستغلال فى القانون المدنى الجزائرى.....	260
1- خيار المدعى بين الإبطال أو الإنقاص.....	260
2- تقادم دعوى الإستغلال.....	262

262	موقف المشرع الجزائري من الغبن
263	هـ - حكم التغير بغبن فاحش في الفقه الإسلامي
264	و- حالات الغبن الخاصة في القانون الجزائري
268	الفرع الثاني المحل
268	1- التعريف بالمحل
270	2- شروط المحل
270	أ- أن يكون موجودا أو قابلا للوجود
275	ب- أن يكون ممكنا
278	ج- أن يكون معينا أو قابلا للتعين
284	د- أن يكون مشروعاً
287	3- النظام العام والآداب الحميدة
290	- تطبيقات لفكرة النظام العام
294	- فكرة الآداب العامة
297	الفرع الثالث السبب
298	1- صعوبة نظرية السبب
299	2- تاريخ نظرية السبب
300	3- النظرية التقليدية في السبب
302	4- نقد النظرية التقليدية
304	5- النظرية الحديثة في السبب
307	6- نظرية السبب في الفقه الإسلامي
309	7- نظرية السبب في القانون المدني الجزائري
310	أ- أن يكون السبب موجوداً
311	ب- أن يكون السبب مشروعاً
313	8- إثبات السبب
317	الفرع الرابع الشكلية
319	أ- ضرورة إستيفاء الشكل الذي يحدده القانون
320	ب- الشكل كركن أساسي في العقد الرسمي
321	ج- جزاء تخلف الشكل في العقود الرسمية
325	د- حجية الكتابة الإلكترونية
326	هـ- الكتابة كأداة للإثبات
328	الفرع الخامس بطلان العقد
328	1- مفهوم البطلان
329	2- أنواع البطلان

- 3- تمييز البطلان عما يقاربه من النظم..... 331
- 4- التفرقة بين البطلان والإبطال..... 334
- 5- البطلان والفساد في الفقه الإسلامي..... 336
- 6- الإجازة والتقدم..... 338
- أ- الإجازة في العقد القابل للإبطال..... 338
- ب- التقدم يرد على البطلان والإبطال..... 341
- 7- التمسك بالبطلان..... 344
- 8- تقرير البطلان بالتراضي أو بالتقاضي..... 346
- 9- البطلان الجزئي..... 346
- أ- شروط إنقاص العقد وآثاره..... 347
- ب- الإنقاص بنص القانون..... 349
- ج- إنتقاص العقد في الفقه الإسلامي..... 349
- 10- آثار البطلان..... 351
- أولاً: أثر البطلان فيما بين المتعاقدين..... 352
- 1- أثر البطلان فيما بين المتعاقدين..... 352
- 2- القيود الواردة على هذه القاعدة..... 354
- أ- حالة نقص الأهلية..... 354
- ب- حالة بطلان العقد لعدم المشروعية..... 355
- 3- نظرية تحول العقد..... 356
- أ- شروط تحول العقد..... 357
- ب- التفرقة بين التحويل والإنتقاص..... 357
- ثانياً: آثار البطلان بالنسبة إلى الغير..... 358
- 1- القاعدة العامة..... 358
- 2- الاستثناءات الواردة على هذه القاعدة..... 359
- أ- عقود الإدارة..... 359
- ب- عقود التصرف..... 359
- ج- الشركات التجارية الباطلة..... 360
- 3- الآثار الأصلية والعرضية للعقد الباطل..... 360
- أ- العقد الصوري..... 360
- ب- نظرية الخطأ عند تكوين العقد..... 361
- 1- تقدير نظرية الخطأ عند تكوين العقد..... 362
- 2- موقف القانون المدني الجزائري..... 363

الفصل الثاني

آثار العقد

- المبحث الأول: القوة الملزمة للعقد بالنسبة للأشخاص..... 369
- أولاً: أثر العقد بالنسبة للمتعاقدين..... 369
- ثانياً: أثر العقد بالنسبة للخلف العام..... 370
- أ- مدى تأثير الخلف العام بالتزامات السلف..... 372
- ب- حالات عدم سريان آثار العقد في حق الخلف العام..... 374
- ثالثاً: أثر العقد بالنسبة للخلف الخاص..... 376
- أ- مدى تأثير الخلف الخاص بتصرفات السلف..... 377
- ب- شروط إنصراف أثر العقد إلى الخلف الخاص..... 378
- رابعاً: أثر العقد بالنسبة للدائنين العاديين..... 380
- خامساً: أثر العقد بالنسبة للغير..... 381
- المطلب الأول: التعهد عن الغير..... 383
- أ- مفهوم التعهد عن الغير..... 383
- ب- التعهد عن الغير في الفقه الإسلامي..... 384
- ج- شروط التعهد عن الغير..... 384
- 1- قبول الغير للتعهد..... 386
- 2- رفض الغير للتعهد..... 387
- المطلب الثاني: الإشتراط لمصلحة الغير..... 388
- أ- تعريف الإشتراط لمصلحة الغير..... 388
- ب- تطبيقات للإشتراط لمصلحة الغير..... 390
- ج- تطور قاعدة الإشتراط لمصلحة الغير..... 391
- د- شروط وجود الإشتراط لمصلحة الغير..... 393
- 1- تعاقد المشتري باسمه..... 394
- 2- إشتراط المشتري حقا مباشرا للمتفع..... 395
- 3- توافر مصلحة شخصية للمشتري..... 395
- هـ - أحكام الإشتراط لمصلحة الغير..... 395
- 1- العلاقة بين المشتري والمتعهد..... 396
- 2- العلاقة بين المشتري والمتفع..... 397
- 3- العلاقة بين المتعهد والمتفع..... 401
- المطلب الثالث: الدعوى المباشرة..... 401
- 1- المقصود بالدعوى المباشرة..... 401
- 2- تطبيقات الدعوى المباشرة في القانون المدني الجزائري..... 402

403	المبحث الثاني: مضمون القوة الملزمة للعقد
404	المطلب الأول: تفسير العقد
404	1- مفهوم تفسير العقد
406	2- حالات التفسير في القانون المدني الجزائري
406	أ- حالة وضوح عبارة العقد
408	ب- حالة غموض عبارة العقد
412	ج- حالة الشك في التعرف على الإرادة المشتركة
414	3- تكييف العقد
417	4- وسائل مراقبة تفسير العقود
418	المطلب الثاني: تحديد نطاق العقد
418	أ- معنى تحديد نطاق العقد
419	ب- وسائل استكمال نطاق العقد
420	ج- حدود عملية تكميل العقد
421	المطلب الثالث: حدود القوة الملزمة للعقد
421	المبدأ العام: العقد شريعة المتعاقدين
425	الإستثناء (1): عقود الإذعان
426	الإستثناء (2): الظروف الطارئة
428	1- تطور نظرية الظروف الطارئة
431	2- شروط تطبيق نظرية الظروف الطارئة
431	أ- أن يكون العقد متراضيا في تنفيذه
433	ب- أن يكون الحادث استثنائيا
435	ج- أن يجعل تنفيذ الالتزام مرهقا
436	3- حكم الظروف الطارئة
439	4- تطبيقات تشريعية للنظرية
441	المبحث الثالث: جزاء القوة الملزمة للعقد
442	المطلب الأول: المسؤولية العقدية
442	1- مفهوم المسؤولية العقدية
443	2- أركان المسؤولية العقدية
443	أولا: الخطأ العقدي
444	1- المقصود بالخطأ العقدي
447	2- الخطأ العقدي في القانون المقارن
449	3- الخطأ العقدي في الفقه الإسلامي
450	4- الخطأ العقدي في القانون المدني الجزائري

- 5- الخطأ العقدي في المسؤولية عن الفعل الشخصي..... 453
- 6- الخطأ العقدي في المسؤولية عن فعل الغير..... 457
- 7- إثبات الخطأ العقدي..... 459
- 8- تعديل أحكام المسؤولية العقدية..... 460
- ثانيا: الضرر..... 461
- 1- مفهوم الضرر في المسؤولية العقدية..... 462
- 2- أنواع الضرر..... 463
- 3- شروط الضرر..... 465
- 4- إثبات الضرر..... 466
- ثالثا: علاقة السببية بين الخطأ والضرر..... 468
- 1- إثبات علاقة السببية..... 468
- 2- نفي علاقة السببية..... 469
- أ- القوة القاهرة..... 469
- ب- فعل الدائن..... 470
- ج- فعل الغير..... 471
- المطلب الثاني: الدفع بعدم التنفيذ..... 471
- 1- أساس الدفع بعدم التنفيذ..... 472
- 2- شروط التمسك بالدفع بعدم التنفيذ..... 473
- أ- أن يكون العقد ملزما للجانبين..... 473
- ب- استحقاق الأداء..... 474
- ج- عدم قيام أحد الطرفين بتنفيذ التزامه..... 474
- 3- أثر الدفع بعدم التنفيذ..... 474
- المطلب الثالث: فسخ العقد..... 476
- أولا: الفسخ بسبب عدم التنفيذ..... 477
- 1- مفهوم الفسخ..... 478
- 2- أساس نظرية الفسخ..... 481
- 3- روط الفسخ..... 481
- أ- أن يكون العقد ملزما للجانبين..... 482
- ب- أن يخل أحد المتعاقدين بالتزامه..... 483
- ج- ألا يكون طالب الفسخ مقصرا..... 485
- 4- تقرير الفسخ..... 485
- أ- الفسخ القضائي..... 487
- ب- الفسخ الإتفاقي.....

489	5- أثر الفسخ.....
489	أ- أثر الفسخ فيما بين المتعاقدين.....
491	ب- أثر الفسخ بالنسبة إلى الغير.....
492	6- سقوط حق الفسخ.....
492	ثانيا: الفسخ لعدم إمكان التنفيذ (الإنفساخ).....
493	1- الفرق بين الفسخ والإنفساخ.....
493	2- مفهوم استحالة التنفيذ في الإنفساخ.....
496	أ- شروط إنقضاء الالتزام لاستحالة تنفيذه.....
499	ب- آثار استحالة التنفيذ.....
501	3- التفرقة بين الإنفساخ ووقف العقد.....
501	4- تحمل التبعة في العقد.....

الفصل الثالث زوال العقد

503	أ- الفرق بين إنقضاء العقد وزواله.....
504	ب- انحلال العقد.....
504	ج- أسباب انحلال العقد.....
507	قائمة المراجع.....
509	أولا: المراجع باللغة العربية.....
509	1- النصوص القانونية.....
510	2- المراجع المتعلقة بالقانون المدني الجزائري.....
516	3- الأبحاث المتعلقة بالقانون المدني الجزائري.....
525	4- الرسائل الجامعية.....
529	5- المراجع المتعلقة بالفقه الإسلامي.....
534	6- المراجع القانونية العامة والخاص.....
542	ثانيا: المراجع باللغة الفرنسية.....