

جامعة القاهرة

كلية الحقوق

قسم القانون المدني

الاستحالة واثرها علي الالتزام العقدي

دراسة مقارنة

في الفقه الاسلامي والقانون المدني

رسالة دكتوراة

مقدمة من الباحث عبد الوهاب علي بن سعد الرومي

لنيل درجة الدكتوراة في الحقوق

لجنة المناقشة والحكم علي الرسالة

الاستاذ الدكتور / عبد المنعم البدر اوي

الرئيس السابق لجامعة المنصورة والعميد السابق لكلية

الحقوق بجامعة القاهرة واستاذ القانون المدني بها، والمشرف

رئيساً

علي الرسالة

الاستاذ الدكتور / فتحي عبدالرحيم عبدالله

العميد السابق لكلية الحقوق بجامعة المنصورة واستاذ

عضواً

القانون المدني بها.

الاستاذ الدكتور / يوسف قاسم

وكيل كلية الحقوق بجامعة القاهرة . واستاذ الشريعة

عضواً

الاسلامية بها، والمشرف علي الرسالة

الاستاذ الدكتور / عبدالرشيد هاشم

عضواً

استاذ القانون المدني بكلية الحقوق جامعة القاهرة

١٤١٤ هـ - ١٩٩٤ م



۱-۱-۱

هس هذ لمث ربي ن ا ربة رلد لا قيفها ب قمتا نه رما -
رعا رما ، ههف قيف رنهي ، ههف قيف رنهي ،
ههف ملا بيه ، هلا هم رنهي رما عه رن رلد
ها قيف قفعت اعه رنهي ن رحي ن ا ربه هذ ملا ههف
هلا دلش ن ا رالت عا نه دلده ، ههف قفني لمده
هيه لا هاهه رن ههف ما ههف .

قهف ته لستف ، ههف نه قلده لا تلمه نه رما -
عاهشاه رما قهف تمه ، ههف لخصاه لينعا
تال له له لده نيثلثا قباة هلا رما رنهي ته لده
بملا نه ، دهفاه قيفضتلا لاله ته لده ،
لههف ملا رالت رتا عا .. ن لمارا رنهي
لههف نه رلد لنلده .

قهف رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما -
رههف رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما
رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما
.. رما رما .

ههف قهف لههف رنهي ربه هذ ملا ربه نه رما -
نه رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما
رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما

شعبا اعه رما رما رما رما رما رما رما رما رما رما

رنهي رما عه رن رلد بالهها عه

شكر وعرفان

أسجد لله شكراً علي ما أولانا به من نعم ، إذ آتانا
من كل ما سألناه ، وأسبغ علينا نعمه ظاهره وباطنه
وان نعد نعمته لا نحصيها .

يطيب لي والرسالة تروي النور بفضل الله ، وبعد جهد
وعمل متواصل ان أتقدم بشكر وامتنان عظيمين لكل
الايدي الخيرة التي أمتدت وتتضافرت علي أخراجها
ولكل من قدم لي عوناً ، او أبدي لي فكرة او ذلك لي
عقبة . وفي هذا المقام أود أن أورد الفضل لأهله وان أقف
بجلال وباحترام وتقدير أمام أستاذي ومعلمي الخير
الاستاذ الدكتور العميد / عبد المنعم البدر اوبي الذي
عرفته عالماً وقبلة رجلاً إنساناً وأباً وأخاً ، مما كان له
أثره في تغيير مسار حياتي الدراسية فله مني كل
معاني التقدير والاحترام والعرفان بالجميل والفضل بعد
الله سبحانه وتعالى .

كما يسعدني في هذا المقام ايضاً أن أتقدم بكل
معاني التقدير والاحترام الي استاذي الجليل الاستاذ
الدكتور / يوسف قاسم الذي نذر نفسه لخدمة الاسلام
والمسلمين فشرق وغرب فجزاه الله عنا الف خير وأثقل في
الميزان درجاته .

.... متبک حقیقہ ہیقت یہ

لا احمہ ہی یہ لب لکے لکنا بتھی لا ہا تیار ہوا
اے عین ہام نسہا نلحا اے ہیڈ ہا ہعذ یہ راق
ہام ، لاضا نلحا اے ہعہ ہام ، نسہتسی نلحا
، ہبھا ملضدا نہ اے ہام ، لمبأ نلحا اے ہت
۔ " ہشبا ملب یہ رقصنا دلیتسا یلد راعی ہہہ

" ینلھفہ لا اءلما "

بسم الله الرحمن الرحيم

مقدمة

الحمد لله الذى أنزل على عبده الكتاب ولم يجعل له عوجاً ...
ومن علينا بالحنيفية السمحة ، ولم يجعل علينا فيها مشقة ولا
حرجاً ...

وأشهد أن لا إله إلا الله الذى وعدنا بغد الشدة والغنى يسراً
وفرجاً ...

وأصلى وأسلم على من أرسله الله رحمة مهداة للعالمين ، وخصّه
بكتابه المبين .. سيدنا محمد الأمين على وحيه ، وحجته على خلقه ،
الأسوة الحسنة لمن كان يرجو الله واليوم الآخر ، وعلى آله الطيبين
الطاهرين ، وعلى آل بيته وأزواجه وأصحابه الغر الميامين ، ومن تبعهم
على الحق إلى يوم الدين .

أما بعد ...

يهنأ فى هذه المقدمة أن نبين بغض الموضوعات التى نرى بأنها
ضرورية وتعتبر جزءاً لا يتجزأ من موضوعات الرسالة ؛ لكونها
إما تحدد المجال الذى تنحصر فيه الرسالة ، وأما أنها من ناحية
أخرى تحدد المسار الذى سوف تسير عليه تلك الرسالة ؛ وسوف
نتعرض ونبين الموضوعات التالية :

- التعريف بموضوع البحث .
- أهمية موضوع البحث .
- أسباب اختيار البحث .
- المقصود بالاستحالة فى هذا البحث

الفقرة الموضوع الصفحة

الفهرس

أ - إهداء

ب - شكر وعرفان

ج - في تقرر حقيقة ثابتة

١ مقدمة

٢ ١ - التعريف بموضوع البحث :

٦ ٢ - أهمية موضوع البحث

٨ ٣ - أسباب اختيار البحث :

٩ ٤ - المقصود بالاستحالة في هذا البحث :

١٣ ٥ - منهج البحث :

١٥ ٦ - أهمية الدراسة المقارنة

٢٠ ٧ - الخطة العامة للبحث :

القسم الأول

٢٣ في ذاتية الإستحالة

٢٥ الباب الأول

مفهوم الاستحالة وأنواعها وصورها وأحوالها

٢٥ ٨ - تمهيد وتقسيم :

الفصل الأول

مفهوم الاستحالة

الصفحة	الموضوع	الفقرة
٢٧	تمهيد وتقسيم	٩
	المبحث الأول	
	الفقه ومفهوم الاستحالة	
٢٩	المذاهب الفقهية :	١٠
	المطلب الأول	
	المذهب التقليدي	
٣٠	مفهومه :	١١
	المطلب الثاني	
	المذهب الحديث	
٣١	مفهومه :	١٢
٣٢	دور الفقه والقضاء الألماني في ابتداعه :	١٣
٣٣	نظرية هارتمان :	١٤
٣٤	تقييم نظرية هارتمان :	١٥
٣٥	رواج نظرية هارتمان :	١٦
٣٧	أتجاه فقهي :	١٧
	المطلب الثالث	
	المذهب التوفيقى	
٤٠	مفهومه :	١٨
٤١	تأسيسه :	١٩
٤٣	رأينا في الموضوع :	٢٠

الفقرة الموضوع الصفحة

المبحث الثاني

القانون المقارن ومفهوم الإستحالة

٢١ - تمهيد وتقسيم : ٤٥

المطلب الأول

القانون المدني المصري

٢٢ - النصوص القانونية : ٤٧

٢٣ - موقف القانون المدني المصري من مفهوم

الإستحالة :

٢٤ - رأينا في الموضوع : ٥١

المطلب الثاني

القانون المدني الفرنسي

٢٥ - النصوص القانونية : ٥٥

٢٦ - موقف القانون المدني الفرنسي من مفهوم

الاستحالة

٢٧ - اتجاهات الفقه الفرنسي حول شبهة التعارض بين ٥٩

المادتين ١١٣٧، ١١٤٧ :

٢٨ - الاتجاه الاول : ٥٩

٢٩ - الاتجاه الثاني : ٦٠

٣٠ - الاتجاه الثالث : ٦١

٣١ - الاتجاه الرابع : ٦١

الفقرة الموضوع الصفحة

٦٦ ٣٢ - رأينا في الموضوع :

المطلب الثالث

القانون المدني الكويتي

٦٦ ٣٣ - النصوص القانونية :

٦٩ ٣٤ - موقف القانون المدني الكويتي من مفهوم

الإستحالة :

المطلب الرابع

القانون المدني الألماني

٧١ ٣٥ - النصوص القانونية :

٧٢ ٣٦ - موقف القانون المدني الألماني من مفهوم

الإستحالة :

المطلب الخامس

القانون العام الإنجليزي

٧٧ ٣٧ - القاعدة العامة (قاعدة العقود المطلقة)

٨٢ ٣٨ - تطور القاعدة العامة (تخفيف قاعدة العقود

المطلقة)

٨٦ ٣٩ - موقف القانون العام الإنجليزي من مفهوم

الإستحالة :

٨٨ ٤٠ - مفهوم نظرية الفشل في تنفيذ العقد

الفصل الثاني

أنواع الإستحالة وصورها وأحوالها

٩١ - ٤١ - تمهيد وتقسيم

٩٢ - ٤٢ - الإجماع الفقهي والقضائي :

المبحث الأول

أنواع الاستحالة

٩٥ - ٤٣ - اجتماع صفتي الاطلاق والعموم من عدمه :

٩٦ - ٤٤ - الرأي الأول :

٩٧ - ٤٥ - الرأي الثاني :

٩٧ - ٤٦ - الرأي الثالث :

٩٧ - ٤٧ - رأينا في الموضوع :

المطلب الأول

الاستحالة الموضوعية والاستحالة الشخصية

٩٩ - ٤٨ - معيار التقسيم

٩٩ - ٤٩ - الرأي الأول :

١٠٠ - ٥٠ - تقييم الرأي الاول :

١٠٢ - ٥١ - الرأي الثاني :

المطلب الثاني

الاستحالة المطلقة والاستحالة النسبية

١٠٣ - ٥٢ - معيار التقسيم :

الصفحة	الموضوع	الفقرة
١٠٤	٥٢ - مدلول الاستحالة النسبية :	
١٠٥	٥٤ - الاستحالة المطلقة كشرط لعدم مسئولية المدين .	
١٠٧	٥٥ - طابع الاستحالة المطلقة لدي الفقه الغربي :	
١٠٩	٥٦ - طابع الاستحالة المطلقة لدي الفقه العربي :	
١١٠	٥٧ - تحديد الفقه للاستحالة المطلقة :	
	المبحث الثاني	
	صور الاستحالة	
١١٤	٥٨ - تمهيد :	
١١٥	٥٩ - توضيح في المسألة :	
١١٥	٦٠ - تنوع صور الاستحالة :	
١١٨	٦١ - معيار التفرقة بين صورة الاستحالة المادية والقانونية :	
	المطلب الأول	
	الاستحالة المادية	
١١٩	٦٢ - مدلول الاستحالة المادية :	
	المطلب الثاني	
	الاستحالة القانونية	
١٢٥	٦٣ - مدلول الاستحالة القانونية :	
١٢٨	٦٤ - موقف القضاء الفرنسي من الاستحالة القانونية :	

الفقرة الموضوع الصفحة

١٣٢ ٦٥ - شروط الاستحالة القانونية :

١٣٣ الشرط الاول : صدور الامر من سلطة مختصة

١٣٣ ٦٦ - مضمون الشرط :

١٣٥ الشرط الثاني : صدور الصيغة الالزام في التنفيذ

١٣٥ ٦٧ - مضمون الشرط :

١٣٥ ٦٨ - أولاً - القرارات التي تصدر من بعض النقابات

العمالية ضد رب العمل :

١٣٦ ٦٩ - ثانياً - القرارات التي تصدر من السلطة الإدارية

ذات الطابع غير التنفيذي :

١٣٨ ٧٠ - ثالثاً - القرارات التي تصدر من السلطة الادارية

غير المخولة بسلطة عامة :

١٣٩ ٧١ - موقف القضاء الفرنسي من الاستحالة

القانونية التي قد يشوبها عيب :

١٤٠ الشرط الثالث : ان يتضمن الامر العقوبة عند مخالفة

احكامه .

١٤٠ ٧٢ - مضمون الشرط :

١٤١ ٧٣ - رأينا في الموضوع :

١٤٣ ٧٤ - الاستحالة القانونية في النظام القانوني

الانجليزي :

الفقرة	الموضوع	الصفحة
--------	---------	--------

المبحث الثالث

أحوال الاستحالة

٧٥ - تمهيد وتقسيم : ١٤٧

المطلب الأول

الاستحالة الكلية والاستحالة الجزئية

٧٦ - معيار التفرقة : ١٤٨

٧٧ - مدلول الاستحالة الكلية : ١٥١

٧٨ - مدلول الاستحالة الجزئية : ١٥٦

المطلب الثاني

الاستحالة النهائية والاستحالة الوقتية

٧٩ - معيار التفرقة ومدلول الاستحالتين : ١٦٠

٨٠ - أمثلة للاستحالة النهائية : ١٦٣

٨١ - الاستحالة النهائية في ظل القانون العام : ١٦٥

الانجليزي : ١٦٦

٨٢ - الاستحالة النهائية في ظل الفقه الاسلامي : ١٦٦

٨٣ - الاستحالة النهائية والإعتبار الشخصي في : ١٧٠

التعاقد :

٨٤ - أمثلة للاستحالة الوقتية : ١٧٠

٨٥ - تغير أحوال الاستحالة : ١٧٣

الفقرة الموضوع الصفحة

الباب الثاني

شروط الاستحالة وسببها

١٧٧ - ٨٦ - تمهيد وتقسيم :

الفصل الأول

شروط الاستحالة

١٧٩ - ٨٧ - تمهيد :

١٨٠ - ٨٨ - استبعاد أمور من كونها شروط للاستحالة :

١٨١ - ٨٩ - الامر الاول . ان تكون الاستحالة لاحقة لنشوء

الالتزام :

١٨٢ - ٩٠ - الامر الثاني . ان تقع الاستحالة علي التزام لم يتم

الوفاء به

١٨٢ - ٩١ - الامر الثالث . ان تكون استحالة تنفيذ الالتزام

كاملة :

١٨٣ - ٩٢ - الامر الرابع - ان تكون الاستحالة دائمة وليست

مؤقتة :

١٨٣ - ٩٣ - الامر الخامس - ان تقع الاستحالة علي الالتزامات

الاصليّة :

١٨٤ - ٩٤ - الامر السادس - ان تكون هناك استحالة في

التنفيذ :

١٨٤ - ٩٥ - الامر السابع . ان لا يكون المدين في حالة أعذار :

الصفحة	الموضوع	الفقرة
١٨٥	٩٦ - الامر الثامن - ان لا يكون المدين قد رضي بتحمل تبعة الهلاك:	
١٨٦	٩٧ - الامر التاسع - ان لا تقع الاستحالة علي مبلغ من النقود :	
١٨٦	٩٨ - الامر العاشر - ان لا تقع الاستحالة علي شيء مما له مثيل أو علي شيء محدد بنوعه :	
١٨٨	٩٩ - الامر الحادى عشر - ان لا تقع الإستحالة علي التزام محله تخيري :	
١٩٠	١٠٠ - الأمر الثانى عشر - ان لا تقع الإستحالة علي التزام بدلي :	
١٩٢	١٠١ - النصوص القانونية :	

المبحث الأول

أن تكون هناك استحالة مطلقة فى التنفيذ

١٩٦	١٠٢ - أحوالة
-----	--------------

المبحث الثانى

أن ترجع الاستحالة الى سبب أجنبى

١٩٧	١٠٣ - مضمون الشرط :
٢٠١	١٠٤ - مفترضات الشرط (علاقة الاسناد) :
٢٠٣	١٠٥ - طبيعة علاقة الاسناد :

الفقرة الموضوع الصفحة

المبحث الثالث

أن لا ترجع الاستحالة الى المدين

١٠٦ - مضمون الشرط : ٢٠٥

١٠٧ - مفترضات الشرط (تحليل موقف المدين) ٢٠٧

١٠٨ - موقف الفقه والقضاء الفرنسي من مفترضات الشرط : ٢١١

١٠٩ - موقف الفقه الاسلامي من مضمون الشرط : ٢١٥

المطلب الأول

أنواع الخطأ

١١٠ - تحديد وقته : ٢٢٢

١١١ - أولاً - الخطأ السابق على تحقق الاستحالة وموقف الفقه والقضاء منه : ٢٢٣

١١٢ - الخطأ اللاحق على تحقق الاستحالة وموقف الفقه والقضاء منه : ٢٣٠

المطلب الثالث

مظاهر الخطأ

١١٣ - تعداد لبعض الصور : ٢٣٦

١١٤ - الأول - التأخير في التنفيذ : ٢٣٦

١١٥ - ثانيا سوء النية : ٢٤١

١١٦ - ثالثاً - عدم إتخاذ واجب الحذر والحيطه : ٢٤٧

الفقرة	الموضوع	الصفحة
١١٧ - رابعاً -	عدم إتخاذ التدابير المطلوبه :	٢٥٥
	الفصل الثانى	
	سبب الاستجالة	
١١٨ - تمهيد وتقسيم :		٢٦٠
	المبحث الأول	
	فكرة السبب الأجنبى	
١١٩ - تمهيد وتقسيم :		٢٦٢
	المطلب الأول	
	نشأة فكرة السبب الأجنبى	
١٢٠ - قدم الفكرة وشموليتها :		٢٦٣
١٢١ - فكرة السبب الأجنبى فى الفقه الإسلامى :		٢٦٤
	المطلب الثانى	
	تحديد المقصود بالسبب الاجنبى	
١٢٢ - أولاً - فى الفقه الإسلامى :		٢٧٠
١٢٣ - ثانياً - فى القانون والفقه المصرى :		٢٧٦
١٢٤ - عدم تعريف القانون للسبب الاجنبى :		٢٧٨
١٢٥ - تصدى الفقه لتعريف السبب الاجنبى :		٢٨٠
١٢٦ - ثالثاً : فى القانون والفقه الانجليزى :		٢٨١
١٢٧ - رابعاً القانون والفقه الألمانى :		٢٨٣
١٢٨ - خامساً فى القانون والفقه الفرنسى :		٢٨٥

الصفحة	الموضوع	الفقرة
٢٩٠	١٢٩ - سادساً : تحديد المقصود بالسبب الأجنبي في رأينا :	
٢٩٥	١٣٠ - اسباب صعوبة وضع تعريف محدد للسبب الاجنبي :	
٣٠١	١٣١ - التعريف المختار :	
	المبحث الثاني	
	شروط السبب الأجنبي	
٣٠٢	١٣٢ - اختلاف الفقه القانوني حول تحديد شروط السبب الاجنبي :	
٣١٦	١٣٣ - إجماع القضاء علي شروط السبب الاجنبي :	
٣٢٠	١٣٤ - شروط السبب الاجنبي في الفقه الاسلامي :	
٣٢٢	١٣٥ - الخلاصة :	
	المطلب الاول	
	شرط عدم امكان التوقع	
٣٢٤	١٣٦ - مضمون الشرط :	
٣٢٦	١٣٧ - النطاق الزمني للشرط :	
٣٢٧	١٣٨ - المعيار الموضوعي للشرط (الموضوعي غير المتشدد)	
٣٢٣	١٣٩ - المعيار الموضوعي للشرط (الموضوعي المطلق المتشدد) :	

الصفحة	الموضوع	الفقرة
٣٣٤	١٤٠ - تحول موقف القضاء عن المعيار الموضوعي المتشدد :	
	المطلب الثاني	
	شرط عدم إمكان الدفع	
٣٣٨	١٤١ - إحالة :	
	المطلب الثالث	
	تطلب الشرطين معاً من عدمه	
٣٤١	١٤٢ - مثار المسالة :	
٣٤٢	١٤٣ - تغليب شرط عدم الدفع :	
٣٤٧	١٤٤ - تغليب شرط عدم إمكان التوقع :	
٣٥٠	١٤٥ - مدى التداخل بين شروط الاستحالة وشروط السبب الاجنبي :	
	المبحث الثالث	
	صور السبب الأجنبي	
٣٥٢	١٤٦ - تمهيد :	
٣٥٣	١٤٧ - الخلاف حول صور السبب الاجنبي في الفقه الفرنسي :	
٣٥٤	١٤٨ - انقسام الفقه الفرنسي بشأن صور السبب الاجنبي :	
٣٥٥	١٤٩ - المذهب الأول :	

الفقرة - الموضوع - الصفحة

- ١٥٠ - المذهب الثاني : ٣٥٦
- ١٥١ - تقييم رأي الاستاذ سليمان مرقس بشأن
المذاهب السابقين : ٣٥٦
- ١٥٢ - رأينا في الموضوع : ٣٥٨
- ١٥٣ - الاجماع الفقهي والقضائي : ٣٦٠
- المطلب الأول :
القوة القاهرة
- ١٥٤ - مضمونها : ٣٦٢
- ١٥٥ - القوة القاهرة في الفقه الاسلامي : ٣٦٥
- أولا - نظرية العذر : ٣٦٨
- ١٥٦ - أ - مفهوم النظرية في الفقه الحنفي (تنوع) : ٣٦٨
(المفهوم)
- ١٥٧ - تقارب الفقه الحنفي مع باقي المذاهب الفقهية ٣٧٥
الآخري في مفهوم العذر الذي يؤدي إلى انقضاء
العقد :-
- ١٥٨ - ب - مفهوم النظرية في الفقه المالكي : ٣٧٦
- ١٥٩ - ج - مفهوم النظرية في الفقه الشافعي : ٣٨١
- ١٦٠ - د - مفهوم النظرية في الفقه الحنبلي : ٣٨٣
- ١٦١ - هـ - مفهوم النظرية في الفقه الظاهري : ٣٨٥
- ١٦٢ - و - مفهوم النظرية في الفقه الزيدي : ٣٨٦

الفقرة الموضوع الصفحة

١٦٣ - ز - مفهوم النظرية في الفقه الجعفري : ٣٨٦

١٦٤ - الخلاصة : ٣٨٧

ثانيا - نظرية الجوائح : ٣٨٨

١٦٥ - معناها لغة واصطلاحها : ٣٨٨

١٦٦ - مفهوم النظرية في الفقه المالكي : ٣٩٠

١٦٧ - مفهوم النظرية في باقي المذاهب الفقهية : ٣٩٣

١٦٨ - تقييم النظريتين في رأينا : ٣٩٥

المطلب الثالث

خطأ الدائن

١٦٩ - النصوص القانونية : ٣٩٨

١٧٠ - المقصود بخطا الدائن : ٤٠١

١٧١ - عدم تصور وقوع خطأ من الدائن في الفقه : ٤٠٤

التقليدي القديم :

١٧٢ - تأسيس خطأ الدائن : ٤٠٧

١٧٣ - بعض صور خطأ الدائن : ٤٠٧

المطلب الرابع

فعل الغير

١٧٤ - تحديد مضمونه : ٤٠٨

١٧٥ - دائرة وحدود الغير : ٤١٠

١٧٦ - الاتجاه الأول : ٤١١

الصفحة	الموضوع	الفقرة
٤١٢	١٧٧ - الاتجاه الثاني :	
٤١٣	١٧٨ - تقييم الاتجاهين :	
٤١٦	١٧٩ - تعريف مقترح للغير :	
٤١٨	١٨٠ - فعل الغير كسبب أجنبي في ضوء الفقه القانون :	
٤٢٤	١٨١ - تحديد الافضلية في استعمال لفظ "فعل او خطأ" الغير :	
٤٢٧	١٨٢ - فعل الغير في الفقه الاسلامي :	
	القسم الثاني	
	في أثر الاستحالة	
٤٣٥	١٨٣ - تمهيد وتقسيم :	
٤٣٦	١٨٤ - اثر الاستحالة علي القوة الملزمة للعقد :	
٤٣٩	١٨٥ - استثناءات القوة الملزمة للعقد :	
٤٤٢	١٨٦ - مدي إمكانية قياس اثر الظروف الطارئة علي أثر الاستحالة :	
٤٤٤	١٨٧ - الاستحالة ومبدأ سلطان الارادة : (الأثر الاتفاقي للأستحالة) :	

الفقرة الموضوع الصفحة

الباب الأول

الآثر النهائي للاستحالة

١٨٨ - تمهيد وتقسيم : ٤٤٥

الفصل الأول

ذاتية الانفساخ

١٨٩ - تمهيد وتقسيم : ٤٤٩

المبحث الأول

ماهية الانفساخ

١٩٠ - في الفقه الاسلامي : ٤٥٠

١٩١ - في القانون : ٤٥٧

١٩٢ - أولاً - في القانون الكويتي (التنظيم

المتكامل للانفساخ)

١٩٣ - ثانياً - في القانون والفقه والقضاء الفرنسي : ٤٦٠

١٩٤ - ثالثاً - في القانون والقضاء المصري : ٤٦٨

١٩٥ - رابعاً - في بعض القوانين المقارنة : ٤٧١

١٩٦ - الانفساخ نظام مسلم به في كل تشريع : ٤٧٤

المبحث الثاني

تكييف الانفساخ

١٩٧ - التكييف الشرعي للانفساخ : ٤٧٧

١٩٨ - التكييف القانوني للانفساخ : ٤٧٩

الفقرة الموضوع الصفحة

المبحث الثالث

طبيعة الانفساخ

١٩٩ - تحديد طبيعة الانفساخ : ٤٨٣

٢٠٠ - استقلالية الانفساخ نتيجة طبيعته : ٤٨٥

المبحث الرابع

شروط الانفساخ

٢٠١ - إحالة : ٤٨٩

الفصل الثاني

آثار الانفساخ

٢٠٢ - تنوع الآثار : ٤٩٢

المبحث الأول

الآثار العامة للانفساخ

٢٠٣ - تعداد تلك الآثار : ٤٩٣

٢٠٤ - الأثر الأول إنقضاء أو إنحلال العقد : ٤٩٤

٢٠٥ - الالتزامات التي تنقضي أو تنحل بالانفساخ : ٤٩٥

٢٠٦ - الأثر الثاني رجعية الانفساخ : ٤٩٩

٢٠٧ - رأي الاستاذ DE PAGE : ٥٠٠

٢٠٨ - تقييم رأي الاستاذ DE PAGE : ٥٠١

٢٠٩ - أقترح في الموضوع : ٥٠٢

٢١٠ - رجعية الانفساخ في القانون العام الانجليزي : ٥٠٢

الفقرة سما : الموضوع وعلمها : الصفحة

٢١١ - موقف القضاء الانجليزي : بمجلسها وفقاً : قتلها ٢٢٢

٢١٢ - قانون الاصلاح التشريعي (العقود) : قالوا : سألها ٧٢٢

مستحيلة التنفيذ) : قالوا : سألها ٧٢٢

٢١٣ - تعديلات القانون : ومعهذا : قتلها ٨٢٢

٢١٤ - رأينا في الموضوع : سألها ٥١٦

٢١٥ - زجعيه الانفساخ في الفقه الاسلامي : سألها ٥١٧

٢١٦ - الاثر الثالث : عودة المتعاقدين إلى الحالة : ويسألها ٥١٩

التي كانا عليها قبل العقد : سألها ٥١٩

٢١٧ - مستلزمات الاثر : سألها ٥٢١

٢١٨ - تطبيقات لمستلزمات الاثر : سألها ٥٢٢

٢١٩ - المبحث الثاني : سألها ٥٢٢

٢٢٠ - الآثار الخاصة بالانفساخ : قالوا : سألها ١٦٢

٢٢١ - تعداد تلك الآثار : سألها ٥٢٥

٢٢٢ - الأثر الأول انتفاء المسؤولية العقدية للمدين : سألها ٥٢٦

(مركز الآثار الخاصة) : سألها ٥٢٦

٢٢٣ - الأثر الثاني امتناع الحكم بالتعويض : سألها ٥٢٩

٢٢٤ - الأثر الثالث عدم الحاجة إلى الاعذار : سألها ٥٣١

٢٢٥ - تطلب الاعذار في الفقه الاسلامي : سألها ٥٣٥

٢٢٦ - الأثر الرابع تلقائية الانفساخ : سألها ٥٣٧

٢٢٧ - التلقائية في الفقه الانجليزي : سألها ٥٤٠

- ٢٤٧- رايها في الموضوع (وجود قاعدتين) ٥٨٥
وليس اصل واستثناء) : ثانياً : تبعية لمصلحة قبل نفسه
٢٤٨- ثانياً - في القانون المدني المصطفى من قبلها ٥٨٧
٢٤٩- آتباع مدلول التسليم في رايها (التسليم : زعم القائل ٥٩٠ ٧٢٢
الاعلامى) : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٨٧
٢٥٠- راي الاستاذ سليمان مرقس : ٥٩٢ : ايضاً
٢٥١- ٥- تقسيم راي الاستاذ سليمان مرقس : بقوله لا ٥٩٦ ٦٢٢
٢٥٢- ٥- الخلاصة : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٩٦ ٦٢٢
ثالثاً - في بعض القوانين المقارنة ما يحقق قوله لا رخصة ٥٩٦ : ٦٢٢
٢٥٣- أ - القانون المدني الكويتي : ثالثاً بطلان ٦٠١
٢٥٤- ب - قانون الالتزامات والعقود المغربي : ثانياً لمصلحة قبلها ٥٩٦
٢٥٥- ٥- ٢٧٥- قانون الموجبات والعقود اللبناني : قال السيد ٥٩٦ ٦٢٢
٢٥٦- ٥- ٢٧٥- القانون المدني السويسري : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٩٦ ٦٢٢
٢٥٧- ٥- ٢٧٥- خامساً القانون المدني الألماني : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٩٦ ٦٢٢
٢٥٨- و - القانون الانجليزي : : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٩٦ ٦٢٢
٢٥٩- ٥- خلاصة الموضوع (تقرير القاعدة العامة) : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٩٦ ٦٢٢
٢٦٠- استثناءات القاعدة العامة : : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٩٦ ٦٢٢
٢٦١- ٥- رابعاً في الفقه الإسلامي : : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٩٦ ٦٢٢
٢٧٥- ٥- : : (الحقيقة بعدة) (الحقيقة بعدة) ٥٩٦ ٦٢٢

الفقرة الموضوع الصفحة

المبحث الثالث

أساس تَحْمُلِ تبعه الهلاك

٢٦٢ - ثلاثة نظريات : ٦١٨

المطلب الأول

نظرية الشرط الفاسخ الضمني

٢٦٣ - تمهيد : ٦٢٠

اولا - نظرية الشرط الفاسخ الضمني في الفقه الانجليزي : ٦٢٠

٢٦٤ - مضمون النظرية : ٦٢٠

٢٦٥ - دور القضاء الانجليزي في تطوير النظرية : ٦٢١

ثانيا - نظرية الشرط الفاسخ الضمني في الفقه الفرنسي : ٦٢٦

٢٦٦ - اصل النظرية : ٦٢٦

٢٦٧ - مضمون النظرية : ٦٢٨

٢٦٨ - تقييم نظرية الشرط الفاسخ الضمني : ٦٣١

٢٦٩ - نظرية الشرط الفاسخ الضمني والمادة ٦٣٤

١١٨٤ مدني فرنسي :

٢٧٠ - مجرد احساس في الموضوع : ٦٣٩

الفقرة	الموضوع	الصفحة
--------	---------	--------

المطلب الثاني

نظرية السبب

- | | |
|--|-----|
| ٢٧١ - مضمون النظرية : | ٦٤٣ |
| ٢٧٢ - موقف الفقه المصري من نظرية السبب : | ٦٤٥ |
| ٢٧٣ - تبعة الهلاك في ضوء نظرية السبب : | ٦٤٦ |
| ٢٧٤ - تقييم نظرية السبب : | ٦٤٨ |

المطلب الثالث

نظرية طبيعة العقد

- | | |
|-----------------------|-----|
| ٢٧٥ - مضمون النظرية : | ٦٤٩ |
| ٢٧٦ - تقييم النظرية : | ٦٥٠ |

المطلب الرابع

قاعدة القبض او الحيازة أساس لتبرير تبعة الهلاك

- | | |
|---------------------------------|-----|
| ٢٧٧ - تمهيد : | ٦٥٤ |
| ٢٧٨ - القبض لغة : | ٦٥٥ |
| ٢٧٩ - القبض اصطلاحاً : | ٦٥٥ |
| ٢٨٠ - اثر القبض : | ٦٥٧ |
| ٢٨١ - انواع القبض : | ٦٥٨ |
| ٢٨٢ - القبض أساس لتحمل التبعة : | ٦٦٠ |
| ٢٨٣ - درجات القبض : | ٦٦١ |

الصفحة	الموضوع	الفقرة
٦٦٣	٢٨٤ - تطبيق قاعدة القبض على بعض العقود :	
٦٦٥	٢٨٥ - الخلاصة :	
٦٦٨	٢٨٦ - ترجيحنا لقاعدة القبض أو الحيازة أساسا لتحمل تبعة الهلاك :	
٦٦٩	٢٨٧ - عدم قبول نظرية طبيعة العقد الملزم للجانبين أساسا لتحمل تبعة الهلاك في الفقه الاسلامي :	
٦٧٢	٢٨٨ - اقتراح في الموضوع :	
	المبحث الرابع	
	تقسيم تبعة الهلاك	
٦٧٣	٢٨٩ - انقسام تبعة الهلاك (تبعة العقد وتبعة الشيء) :	
٦٧٤	٢٩٠ - التمييز بين نوعي تبعة الهلاك :	
٦٧٥	٢٩١ - الصورة الأولى انفراد تبعة العقد :	
٦٧٥	٢٩٢ - الصورة الثانية تلازم تبعة العقد وتبعة الهلاك :	
٦٧٨	٢٩٣ - القانون الفرنسي وانقسام تبعة الهلاك :	
٦٨٠	٢٩٤ - القانون المصري وانقسام تبعة الهلاك :	
٦٨١	٢٩٥ - الفقه الاسلامي وانقسام تبعة الهلاك :	
٦٨٣	٢٩٦ - تحول نوعي تبعة الهلاك في الفقه الاسلامي :	
٦٨٥	٢٩٧ - مدى تأثر القانون المقارن بالفقه الاسلامي بشأن أنقسام تبعة الهلاك :	

الفقرة . الموضوع . الصفحة

المبحث الخامس

تَحْمُلُ تَبِعَةِ الْهَلَاكِ فِي بَعْضِ الْعُقُودِ

٢٩٨ - تمهيد : ٦٨٧

المطلب الأول

تحمل تبعة هلاك المبيع

٢٩٩ - تقسيم : ٦٨٨

٣٠٠ - أولاً هلاك المبيع وضمانه في القانون : ٦٨٨

٣٠١ - أ - الهلاك الكلى : ٦٩٢

٣٠٢ - ب - الهلاك الجزئى : ٦٩٤

٣٠٣ - اقترح في الموضوع : ٦٩٧

٣٠٤ - ثانياً - هلاك المبيع وضمانه في الفقه الإسلامى : ٦٩٩

٣٠٥ - أحوال الهلاك في الفقه الاسلامى : ٧٠٣

٣٠٦ - أولاً - الهلاك الكلى للمبيع : ٧٠٤

أ - الهلاك الكلى للمبيع قبل القبض ونقسمه إلى

الحالات التالية :

٣٠٧ - الحالة الاولى : هلاك المبيع كله بأفة سماوية : ٧٠٤

٣٠٨ - الحالة الثانية : هلاك المبيع كله بفعل المشتري : ٧٠٥

٣٠٩ - الحالة الثالثة : هلاك المبيع كله بفعل أجنبى : ٧٠٥

٣١٠ - الحالة الرابعة : هلاك المبيع كله بفعل البائع : ٧٠٨

٣١١ - الحالة الخامسة : هلاك المبيع كله بفعل نفسه : ٧١١

الفقرة الموضوع الصفحة

٣١٢ - ثانياً الهلاك الجزئي للمبيع : ٧١٣

أ - الهلاك الجزئي للمبيع قبل القبض ونقسّمه إلى الحالات التالية :

٣١٣ - الحالة الأولى : هلاك المبيع جزئياً بأفة سماوية . ٧١٣

٣١٤ - الحالة الثانية : هلاك المبيع جزئياً بفعل المشتري . ٧١٦

٣١٥ - الحالة الثالثة : هلاك المبيع جزئياً بفعل أجنبي . ٧١٦

٣١٦ - الحالة الرابعة : هلاك المبيع جزئياً بفعل البائع . ٧١٧

٣١٧ - الحالة الخامسة : هلاك المبيع جزئياً بفعله . ٧١٧

٣١٨ - ثالثاً - هلاك زوائد المبيع وضمانيها في الفقه الاسلامي : ٧٢٠

٣١٩ - تبعة هلاك المبيع وضمانيه بين الفقه الاسلامي والقانون : ٧٢٢

المطلب الثاني

تحمل هلاك العين المؤجرة

٣٢٠ - تقسيم : ٧٢٤

٣٢١ - أولاً - هلاك العين المؤجرة وضمانيها في القانون : ٧٢٤

٣٢٢ - أ - الهلاك الكلي : (حالاته) ٧٢٦

الفقرة الموضوع الصفحة

٣٢٣ - الحالة الأولى : هلاك الشيء المؤجر بفعل قوة قاهرة : ٧٢٨

٣٢٤ - الحالة الثانية : هلاك الشيء المؤجر بخطأ من المؤجر : ٧٢٨

٣٢٥ - الحالة الثالثة : هلاك الشيء المؤجر بخطأ من المستأجر : ٧٢٩

٣٢٦ - الحالة الرابعة هلاك الشيء المؤجر بفعل الغير : ٧٢٩

٣٢٧ - ثانياً الهلاك الجزئي أو الخلل في الانتفاع بالعين (حالاته) : ٧٢٩

٣٢٨ - ثانياً - هلاك العين المؤجرة وضمانيها في الفقه الاسلامي : ٧٣٢

٣٢٩ - أ - الهلاك الكلي : ٧٣٣

٣٣٠ - ب - الهلاك الجزئي أو العيب الذي يقلل من الانتفاع : ٧٤٠

٣٣١ - تبعة هلاك العين المؤجرة وضمانيها بين الفقه الاسلامي والقانون : ٧٤١

الباب الثاني

الاثر الوقتي للاستحالة

٣٣٢ - تمهيد وتقسيم : ٧٤٤

٣٣٣ - الاصل كون اثر الاستحالة وقتياً : ٧٤٤

الصفحة	الموضوع	الفقرة
٧٥٠	نطاق الاستحالة الوقتية :	٣٣٤
	الفصل الأول	
	ماهية الوقف وشروطه	
٧٥١	تقسيم :	٣٣٥
	المبحث الأول	
	ماهية الوقف	
٧٥١	الوقف في اللغة :	٣٣٦
٧٥٢	الوقف في القانون :	٣٣٧
٧٥٤	الوقف في الفقه القانوني :	٣٣٨
٧٥٨	الوقف في الفقه الاسلامي :	٣٣٩
٧٦٣	أ - قاعدة المشقة تجلب التيسير :	٣٤٠
٧٦٤	ب - قاعدة الأمر إذا ضاق اتسع :	٣٤١
٧٦٤	ج - قاعدة إذا زال المانع عاد الممنوع :	٣٤٢
٧٦٥	تميز الوقف عن الحالات المشابهة به :	٣٤٣
٧٦٧	تطبيقات الوقف :	٣٤٤
٧٦٨	أ - الوقف لصالح الدائن :	٣٤٥
٧٧٠	ب - الوقف لصالح المتعاقدين :	٣٤٦
٧٧١	ج - الوقف لصالح المدين :	٣٤٧

الفقرة الموضوع الصفحة

المبحث الثاني

شروط الوقف

٣٤٨ - تمهيد وتقسيم : ٧٧٥

٣٤٩ - الشرط الاول - أن تكون هناك استحالة وقتية ٧٧٦

فى التنفيذ :

٣٥٠ - تحديد وقتية الاستحالة : ٧٧٨

٣٥١ - الشرط الثانى - ألا ترجع الاستحالة الى أحد - ٧٧٩

طرفى العقد :

٣٥٢ - الشرط الثالث - ألا تكون مدة التنفيذ محل ٧٨٠

اعتبار فى التعاقد

٣٥٣ - الشرط الرابع : إمكانية زوال المانع ٧٨٢

وجدية التنفيذ :

الفصل الثانى

خصائص الوقف وأثاره

٣٥٤ - تقسيم : ٧٨٧

المبحث الأول

خصائص الوقف

٣٥٥ - تمهيد : ٧٨٧

٣٥٦ - تعداد خصائص الوقف : ٧٩٠

الفقرة الموضوع الصفحة

المبحث الثاني

آثار الوقف

- ٧٩٣ - ٣٥٧ - تمهيد :
- ٧٩٤ - ٣٥٨ - الاثر الاول - وقف تنفيذ العقد :
- ٧٩٩ - ٣٥٩ - تطبيقات وقف العقد للاستحالة الوقتية :
- ٨٠٢ - ٣٦٠ - مهلة الاخطار وحصول الاستحالة الوقتية :
- ٨٠٤ - ٣٦١ - الاثر الثاني - الإعفاء من مسئولية عدم التنفيذ
خلال فترة الوقف :
- ٨٠٦ - ٣٦٢ - الاثر الثالث - إستئناف تنفيذ العقد :
- ٨٠٧ - ٣٦٣ - متطلبات الاثر :
- ٨١٢ - ٣٦٤ - تطبيق الاثر يختلف من عقد لآخر :
- ٨١٤ الخاتمة
- ٨١٤ أولاً أهم النتائج التي توصلنا إليها من خلال هذا
البحث .:
- ٨٢٦ ثانياً - التوصيات
- ٨٢٩ المراجع
- ٨٦٢ الفهرس من فقرة ١ حتي فقرة ٣٦٤

