

جامعة القاهرة

كلية الحقوق

النظريات التي أثرت على القانون الوضعي

رسالة للحصول على درجة الماجستير

مقدمة من الباحث / محمد على إمام متولى

لجنة المناقشة والحكم :

١- الأستاذ الدكتور / محمود السقا رئيساً .

أستاذ تاريخ القانون كلية الحقوق جامعة القاهرة .

٢- الأستاذ الدكتور / السيد العربي حسن عضواً .

أستاذ ورئيس قسم فلسفة القانون بكلية الحقوق جامعة حلوان .

٣- الأستاذ الدكتور / طه عوض غازى عضواً .

أستاذ ورئيس قسم فلسفة القانون بكلية الحقوق جامعة عين شمس .

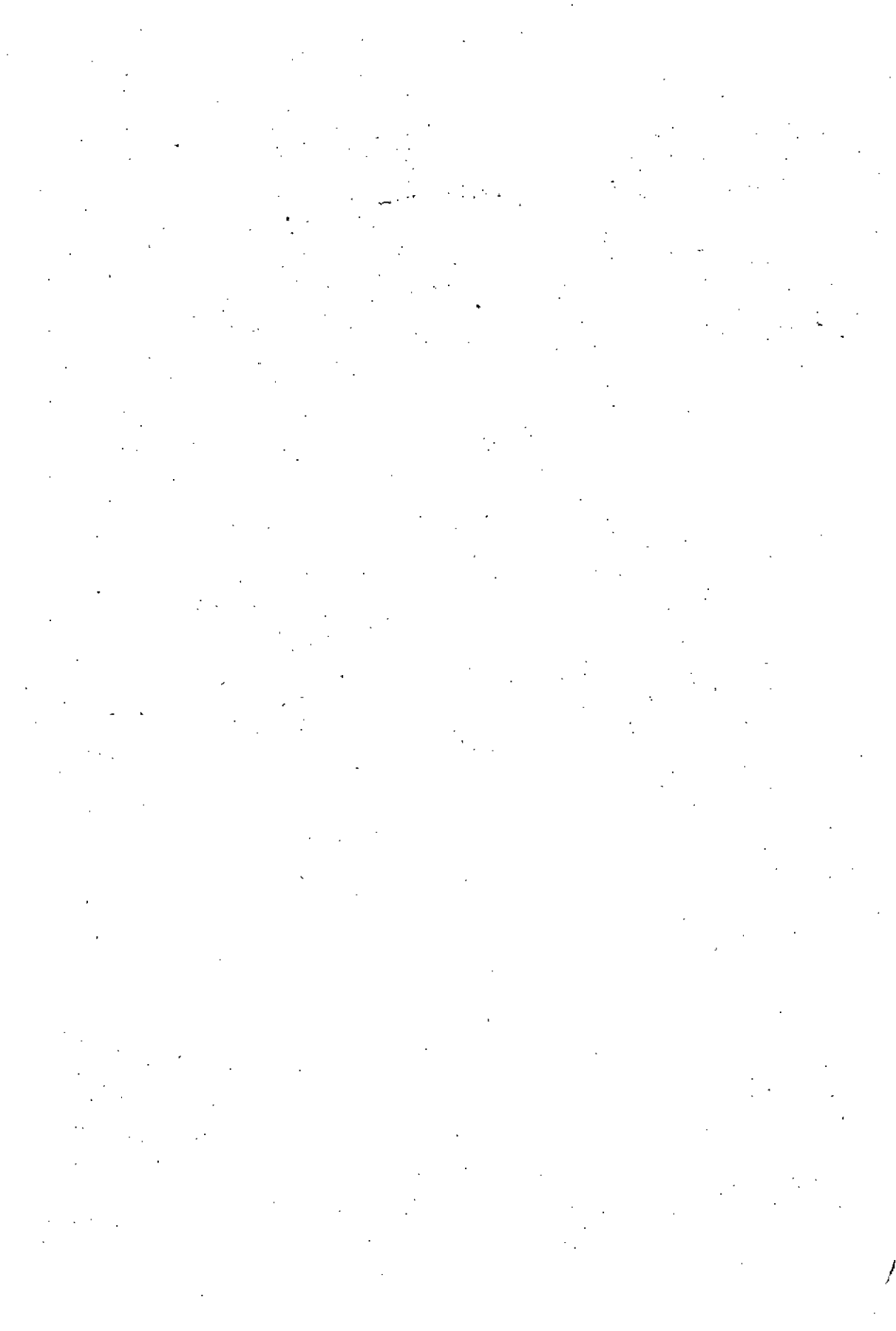
٢٠١٠-٢٠١١ م



=====

بسم الله الرحمن الرحيم
وَقُلْ رَبِّ زِدْنِي عِلْمًا
صَدَقَ اللهُ الْعَظِيمُ

=====



=====

الإهداء

أهدى هذه الرسالة إلى
كل من علمنى الرحمة والعدل

=====

=====

=====

بسم الله الرحمن الرحيم

موضوع الرسالة = النظريات التي أثرت على القانون الوضعي

خطة الرسالة

وتشمل الخطة على =

١- باب تمهيدى .

- فصل أول تطور القانون اليونانى .
- فصل ثان تطور القانون فى العصر الفرعونى .
- فصل ثالث تطور القانون فى الشرعية الإسلامية .
- فصل رابع تطور القانون فى العصور الوسطى .
- فصل خامس تطور القانون فى العصر الحديث .

٢- الباب الأول النظرية التقليدية .

- فصل أول النظرية التقليدية الاولى .
 - فصل ثان النظرية التقليدية الثانية .
 - فصل ثالث أثر النظرية التقليدية على القانون .
- =====

=====

٣-الباب الثانى النظرية الوضعية .

٤-الباب الثالث النظريات الوسطى .

٥-الباب الرابع نظرية الدفاع الإجتماعى .

فصل أول الدفاع الإجتماعى فى فرنسا .

فصل ثان الدفاع الإجتماعى فى إيطاليا .

فصل ثالث أثر الدفاع الإجتماعى فى القانون .

٦-الباب الخامس أثر النظريات فى القانون .

فصل أول أثر النظريات على المستوى المحلى .

فصل ثان أثر النظريات على المستوى الدولى .

مقدم الرسالة/محمد على إمام متولى

الرسالة تحت إشراف

الأستاذ الدكتور/محمود السقا

=====

==

٢٢

المقدمة

=====

بسم الله الرحمن الرحيم والصلاة
والسلام على سيدنا رسول الله
أما بعد

نتناول في هذه الرسالة إن شاء الله
موضوع له أهمية كبيرة من وجهة نظري .
سواء على الجانب النظري والجانب العملي على حد سواء .
حيث يوضح لنا تفسير سؤال هام جدا !
والسؤال هو لماذا التشديد العقابي مرة ثم في فترة أخرى التخفيف
العقابي مرة أخرى؟
ولإجابة على ذلك السؤال يجب دراسة الفلسفة العقابية .
والعوامل التي تؤثر على الفلسفة العقابية .
لذلك جات فكرة هذه الرسالة والتي أتناول فيها النظريات

=====

الفهرس

الرقم	الموضوع	رقم الصفحة
١	المقدمة	٦
٢	الباب تمهيدى التطور التاريخى للقانون	١٥
٣	الفصل الأول تطور القانون اليونانى	٣٦
٤	المبحث الأول الفكر القانونى عند أفلاطون	٤١
٥	المطلب الأول الجوانب الإيجابية عند أفلاطون	٥٢
٦	المطلب الثانى الجوانب السلبية عند أفلاطون	٥٤
٧	المبحث الثانى الفكر القانونى عند أرسطو	٥٨
٨	المطلب الأول الجوانب الإيجابية عند أرسطو	٧٢
٩	المطلب الثانى الجوانب السلبية عند أرسطو	٧٩
١٠	الفصل الثانى تطور القانون فى العصر الفرعونى	٨٦
١١	المبحث الأول الجانب التاريخى للحضارة الفرعونية	٨٩
١٢	المطلب الأول الجانب التاريخى لعصر ما قبل الآسرات	٩١
١٣	المطلب الثانى الجانب التاريخى لعصر ما بعد الآسرات	٩٤
١٤	المبحث الثانى الجانب القانونى للحضارة الفرعونية	١٠٥
١٥	المطلب الأول النظام القانونى فى الملكية المطلقة	١٠٦
١٦	المطلب الثانى النظام القانونى فى ظل تحول الأقاليم	١١٢

الرقم	الموضوع	رقم الصفحة
	إلى الامارات	
١٧	المطلب الثاني النظام القانوني في ظل تحول الأقاليم	١١٤
١٨	المطلب الثالث أهم سمات النظام العقابي في مصر الفرعونية	١١٤
١٩	الفصل الثالث تطور القانون في الشرعية الإسلامية	١١٧
٢٠	المبحث الأول أهم المبادئ والخصائص لتشريع الإسلامى	١٢٥
٢١	المطلب المبادئ التى جاء بها التشريع الإسلامى	١٢٦
٢٢	المطلب الثاني خصائص التشريع الإسلامى	١٢٩
٢٣	المبحث الثاني مصادر التشريع الإسلامى	١٣١
٢٤	المطلب الأول المصادر العقلية لتشريع الإسلامى	١٣٢
٢٥	المطلب الثاني المصادر العقلية لتشريع الإسلامى	١٣٣
٢٦	المبحث الثالث التشريع الجنائى الإسلامى	١٣٩
٢٧	المطلب الأول الجريمة فى التشريع الإسلامى	١٤٠
٢٨	المطلب الثاني العقوبة فى التشريع الإسلامى	١٤٢
٢٩	الفصل الرابع تطور القانون فى العصور الوسطى	١٤٨
٣٠	المبحث الأول أولوية الإيمان على العقل	١٥٠
٣١	المبحث الثاني العصر المدرسى	١٥٣
٣٢	المطلب الأول فلسفة تورما الاكويينى	١٥٤

الرقم	الموضوع	رقم الصفحة
٣٣	المطلب الثاني الإتجاه المعارض وأفكار القانون الطبيعي	١٥٥
٣٤	الفصل الخامس تطور القانون في العصر الحديث	١٥٩
٣٥	المبحث الأول الطابع العلماني للقانون الطبيعي	١٦١
٣٦	المبحث الثاني القانون الطبيعي ونظريات العقد الإجتماعي	١٦٤
٣٧	الباب الأول النظرية التقليدية	١٦٩
٣٨	الفصل الأول النظرية التقليدية الأولى	١٧٣
٣٩	المبحث الأول الفكر الفلسفي لنظرية التقليدية	١٧٤
٤٠	المطلب الأول أسباب ظهور النظرية	١٧٥
٤١	المطلب الثاني أهم رواد النظرية	١٧٧
٤٢	المطلب الثاني مبادئ النظرية التقليدية الأولى	١٨٠
٤٣	المبحث الثاني النقد الموجه لنظرية التقليدية الأولى	١٨١
٤٤	المطلب الأول أهم الجوانب الإيجابية لنظرية	١٨٢
٤٥	المطلب الثاني أهم الجوانب السلبية	١٨٣
٤٦	الفصل الثاني النظرية التقليدية الثانية	١٨٤
٤٧	المبحث الأول الفكر الفلسفي لنظرية الثانية	١٨٦
٤٨	المطلب الأول أسباب ظهور النظرية	١٨٧
٤٩	المطلب الثاني أهم رواد النظرية	١٨٨

الرقم	الموضوع	رقم الصفحة
٥٠	المطلب الثالث المبادئ التي قامت عليها النظرية	١٨٩
٥١	المبحث الثاني النقد الموجة لنظرية	١٩٠
٥٢	المطلب الأول أهم الجوانب الإيجابية لنظرية	١٩٠
٥٣	المطلب الثاني أهم الجوانب السلبية لنظرية	١٩١
٥٤	الفصل الثالث أثر النظرية التقليدية على القانون	١٩٢
٥٥	الباب الثاني النظرية الوضعية	١٩٧
٥٦	الفصل الأول الأفكار الفلسفية لنظرية الوضعية	١٩٩
٥٧	المبحث الأول الأفكار الفلسفية لنظرية الوضعية	٢٠١
٥٨	المطلب الأول أسباب ظهور النظرية	٢٠١
٥٩	المطلب الثاني أهم رواد النظرية	٢٠٣
٦٠	المطلب الثالث المبادئ التي تقوم عليها النظرية	٢٠٥
٦١	المبحث الثاني النقد الموجة لنظرية الوضعية	٢٠٨
٦٢	المطلب الأول أهم الجوانب الإيجابية لنظرية	٢٠٨
٦٣	المطلب الثاني أهم الجوانب السلبية لنظرية	٢١٠
٦٤	الفصل الثاني أثر النظرية الوضعية على القانون	٢١٢
٦٥	الباب الثالث النظريات الوسطى	٢١٨
٦٦	الفصل الأول الفكر الفلسفي لنظريات الوسطى	٢٢٢

الرقم	الموضوع	رقم الصفحة
٦٧	المبحث الأول الفكر الفلسفى للنظريات الوسطى	٢٢٤
٦٨	المطلب الأول أسباب ظهور النظرية	٢٢٥
٦٩	المطلب الثانى أهم رواد النظرية	٢٢٨
٧٠	المطلب الثالث أهم المبادئ لنظرية	٢٣٠
٧١	المبحث الثانى النقد الموجة لنظريات الوسطى	٢٣٣
٧٢	المطلب الأول أهم الجوانب الإيجابية لنظريات الوسطى	٢٣٣
٧٣	المطلب الثانى أهم الجوانب السلبية لنظريات الوسطى	٢٣٥
٧٤	الفصل الثانى اثر النظريات الوسطى على القانون	٢٣٧
٧٥	المبحث الأول الإتحاد الدولى لقانون العقوبات	٢٣٩
٧٦	المبحث الثانى الجمعية الدولية لقانون العقوبات	٢٤١
٧٧	الباب الرابع نظرية الدفاع الإجتماعى	٢٤٢
٧٨	الفصل الأول الدفاع الإجتماعى فى فرنسا	٢٤٦
٧٩	المبحث الأول الفكر الفلسفى عند مارك انسل	٢٤٩
٨٠	المبحث الثانى النقد الموجة إلى مارك انسل	٢٥١
٨١	الفصل الثانى الدفاع الإجتماعى فى إيطاليا	٢٥٣
٨٢	المبحث الأول الفكر الفلسفى عند جرميتيكا	٢٥٥
٨٣	المبحث الثانى النقد الموجة إلى جرميتيكا	٢٥٧

الرقم	الموضوع	رقم الصفحة
٨٤	المطلب الأول أهم الجوانب الإيجابية عند جرمتيكا	٢٥٨
٨٥	المطلب الثاني أهم الجوانب السلبية عند جرمتيكا	٢٦٠
٨٦	الفصل الثالث أثر الدفاع الإجتماعى فى القانون	٢٦٢
٨٧	المبحث الأول الجمعية العامة للدفاع الإجتماعى	٢٦٤
٨٨	المبحث الثانى التطبيقات الفعلية للدفاع الاجتماعى	٢٦٥
٨٩	باب ثانى النظريات على المعافاة الفصل الأول أثر النظريات على المستوى المحلى	٢٦٧ ٢٧١
٩٠	المبحث الأول تأثير النظريات على القوانين	٢٧٢
٩١	المبحث الثانى أثر النظريات على المعاملة العقابية	٢٧٤
٩٢	الفصل الثانى أثر النظريات على المستوى الدولى	٢٧٦
٩٣	المبحث الأول تأثير النظريات على القوانين الدولية	٢٧٨
٩٤	المبحث الثانى أثر النظريات على المعاملة العقابية الدولية	٢٧٩
٩٥	الخاتمة	٢٨١
٩٦	المراجع	٢٨٤

المستخلص

تناول هذه الرسالة التغيرات التي حدثت للقانون الوضعي ، والتي كانت نتيجة للأفكار ، والنظريات الفلسفية منذ فجر التاريخ ، فكان في السابق كان القانون الطبيعي ، ثم ظهر تدوين القانون ، وهو ما يعرف بالقانون الوضعي . فكان أفلاطون ضد فكرة القانون الوضعي ، بينما كان أرسطو من أنصار الوضعية القانونية .

وفي مصر الفرعونية وجدت العديد من القوانين المكتوبة ، وفي العصور الوسطى كان القانون الطبيعي يغلب عليه طابع الإيمان ، ولكن جاء فكر مخالف بان يجب التوازن بين العقل والإيمان ثم ظهرت الطابع العلماني للقانون الطبيعي ، ثم بعد ذلك جاءت نظريات هامة أثرت على القانون الوضعي وهي النظرية التقليدية والوضعية ، والنظريات الوسطى ، والدفاع الاجتماعي ، والتي عملت على نظرة جديدة للجريمة وأركانها ، كما تغيرت غرض العقوبة ، وأصبح الهدف هو إصلاح وعودته الجاني إلى المجتمع ، والعمل على تحقيق الأمن والأمان للمجتمع من خلال تطبيق العقوبات الأصلية بجانب التدابير ، واستخدام أساليب عقابية جديدة مثل إيقاف التنفيذ ، والوضع تحت الاختبار وأصبح هناك منشآت عقابية مفتوحة وشبه مفتوحة ، والتي تعمل على إصلاح الجاني ، وبالتالي تحقيق الأمن والأمان للمجتمع .

١٥ / ١٠ / ٢٠١٠

١٠ / ١٠ / ٢٠١٠

