



709 / 019 29.

712 / 5  
SV.



T05-01100



رسالة

# نظرية ابطال تصرفات المفلس خلال فترة الرتبة

١/٢  
٥٧١

رسالة دكتوراه مقدمة من

عبد الرحمن عبد الله شمس

لجنة الحكم :

الأستاذ الدكتور : علي حسن بوش

أستاذ القانون التجاري والبحري وعميد كلية الحقوق  
جامعة عين شمس « سابقاً » والمشرع على الرسالة  
رئيساً

الأستاذة الدكتورة : سميرة الفليوي

أستاذ القانون التجاري والبحري ووكيل كلية الحقوق  
جامعة القاهرة .  
عضواً

الأستاذ الدكتور : الدكتور محمد حسن

أستاذ ورئيس قسم القانون التجاري والبحري كلية الحقوق  
جامعة عين شمس .  
عضواً



اهدر

الى والدي اللذين نزلوا في قلوبى حب العالم.

الى كل من ساعدنى في اعداء هذا البحث.

اهدي لهم باكورة اعمالي...

عبد الرحمن



### مقدمة

سنحاول في هذه المقدمة تعريف الأفلاس شرعاً وقانوناً ، ثم نتبع ذلك بتعريف الاعسار ومحاولة التمييز بينهما .

(١)

### تعريف الافلاس :

سنبدأ بتعريف فقهاء الشريعة الاسلامية للافلاس ، ثم نتبعه بتعريف فقهاء القانون الوضعي له .

أولاً : تعريف الافلاس في الشريعة الاسلامية : عرف فقهاء الشريعة الاسلامية الافلاس بعده تعريفات تدور كلها حول معنى الافلاس .

(١) الافلاس لغةً : الافلاس في اللغة مأخوذ من الفلوس ، لانها احقر مال الرجل وكأنه اذا افلس منع من التصرف في ماله الا في الحقيق . وان اصل كلمه افلاس ( فلس ) والجمع في القلة ( افلس ) وفي الكثرة فلوس وافلس الرجل صار دافلوس بعد ان كان ذا دراهم ويفلسُ إفلاساً كأنما صارت دراهمه فلوساً وزيوفاً ، وافلس الرجل اذا صار الى حال يقهر عليها ، ويقال فلسه الحاكم تغليسا اي نادى عليه انه فلسه ، وقد تبدل اللام نونا فيقال فنسس . ( والفنس ) الفقر المدقع . وحقيقته الانتقال من حاله اليسر الى حاله العسر .

يتضح من ذلك ان كلمه الافلاس تطلق بعده اطلاقا اهمها :

(١) الافلاس في الفقه الاسلامي ، د . حسين حامد حسان . بحث منشور في مطابع الهيئه العامه للكتاب ١٩٧٨ . المجلد الرابع . - الافلاس في الشريعة الاسلامية - دراسة مقارنه - رساله دكتوراه د . عبد الغفار ابراهيم صالح ط ١٩٨٠ . وانظر معاجم اللغة العربيه - لسان العرب ج ٨ ص ٤٦ ، القاموس المحيط ج ٢ ص ٤٨٣ ، مختار الصحاح ج ٢ ص ٩٥٦ .



## محتويات الرسالة

| الموضوع                                                                                 | المصفحه |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| - مقدمه .....                                                                           | ٧       |
| فصل تمهيدى ( نظريه تاريخيه )                                                            |         |
| المبحث الاول : تصرفات المفلس فى القانون الوضعى                                          | ٤٣      |
| المبحث الثانى : تصرفات المفلس فى الفقه الاسلامى                                         | ٦٥      |
| خطه البحث .....                                                                         | ٧١      |
| القسم الاول                                                                             |         |
| مفهوم فتره الريبه واساسها وتحديدها                                                      | ٧٥      |
| الباب الاول                                                                             |         |
| مفهوم فترة الريبه                                                                       | ٧٧      |
| الفصل الاول : تعريف فتره الريبه .....                                                   | ٧٩      |
| الفصل الثانى : معنى فترة الريبه وغايتها .....                                           | ٨٥      |
| الباب الثانى                                                                            | ٨٩      |
| أساس الابطال فى فترة الريبه                                                             |         |
| الفصل الاول : اساس الابطال فى حاله صدور حكم شهرا لافلاس                                 | ٩٥      |
| المبحث الاول : اساس ابطال تصرفات التاجر السابقه على شهر افلاسه فى القانون .....         | ٩٧      |
| * الفرق بين البطلان وعدم السريان والابطال .                                             | ١٠٥     |
| المبحث الثانى : اساس ابطال تصرفات المدين السابقه على الحجر عليه فى الفقه الاسلامى ..... | ١١٤     |
| الفصل الثانى : أساس الابطال <del>دون الابطال</del> دون صدور حكم شهر                     | ١١٧     |
| الافلاس ( نظريه الافلاس الفعلى ) .....                                                  |         |
| المبحث الاول : نظريه الافلاس الفعلى فى القانون الفرنسى                                  | ١١٩     |
| المبحث الثانى : نظريه الافلاس الفعلى فى القانون المصرى                                  | ١٢٨     |
| المبحث الثالث : نظريه الافلاس الفعلى فى الفقه الاسلامى                                  | ١٣٦     |



## الباب الثالث

|     |                                                                             |
|-----|-----------------------------------------------------------------------------|
| ١٤١ | تحديد فترة الريبه                                                           |
| ١٤٤ | * أساس تحديد فتره الريبه                                                    |
| ١٥٣ | الفصل الاول : مفهوم التوقف عن الدفع .....                                   |
| ١٥٣ | * تعريف التوقف عن الدفع .....                                               |
| ١٥٧ | المبحث الاول : اساس فكره التوقف عن الدفع واختلافها<br>عن فكرة الاعسار ..... |
| ١٦٠ | المبحث الثانى: عناصر التوقف عن الدفع .....                                  |
| ١٦٣ | * هل التوقف عن الدفع مسأله واقع ام مسأله<br>قانون .....                     |
| ١٧١ | المبحث الثالث: حقيقه التوقف عن الدفع .....                                  |
| ١٨٩ | المبحث الرابع : شروط التوقف عن الدفع واثباته .....                          |
| ١٨٩ | اولاً : شروط التوقف عن الدفع .....                                          |
| ٢٠٤ | ثانياً : اثبات التوقف عن الدفع .....                                        |
| ٢٠٩ | المبحث الخامس: التوقف عن الدفع فى الفقه الاسلامى .....                      |
| ٢٢٣ | الفصل الثانى : تحديد تاريخ التوقف عن الدفع .....                            |
| ٢٢٧ | المبحث الاول : تحديد تاريخ التوقف عن الدفع فى حكم<br>شهر الافلاس .....      |
| ٢٢٩ | * معنيا التوقف عن الدفع .....                                               |
| ٢٣١ | المطلب الاول : سلطه المحكمه فى تحديد تاريخ<br>التوقف عن الدفع .....         |
| ٢٣٧ | المطلب الثانى : عدم تعيين تاريخ التوقف عن الدفع فى<br>حكم شهر الافلاس ..... |
| ٢٤١ | المبحث الثانى : تحديد تاريخ التوقف عن الدفع بحكم<br>لاحق .....              |
| ٢٥٤ | المبحث الثالث : شكل وميعاد تقديم طلب تحديد تاريخ<br>التوقف عن الدفع .....   |



|     |                                                                                           |
|-----|-------------------------------------------------------------------------------------------|
| ٢٥٤ | المطلب الاول : شكل تقديم طلب تحديد تاريخ<br>التوقف عن الدفع .....                         |
| ٢٥٥ | المطلب الثانى : ميعاد تقديم طلب تعديل تاريخ<br>التوقف عن الدفع .....                      |
| ٢٥٨ | المبحث الرابع : طرق الطعن فى الحكم الصادر<br>بتحديد تاريخ التوقف عن الدفع .....           |
| ٢٦٦ | المبحث الخامس : طبيعته حكم تعيين تاريخ التوقف عن<br>الدفع ونشره .....                     |
| ٢٦٦ | المطلب الاول : طبيعته حكم تعيين تاريخ التوقف<br>عن الدفع .....                            |
| ٢٦٧ | المطلب الثانى : نشر حكم تعيين تاريخ التوقف<br>عن الدفع ولصقه .....                        |
| ٢٧٠ | المبحث السادس : تحديد تاريخ ابطال التصرفات<br>السابقة على حكم الحجر فى الفقه الاسلامى ... |
|     | <b>القسم الثانى</b>                                                                       |
| ٢٧٣ | ابطال تصرفات المدين المفلس خلال فترة الريبه<br>الباب الاول                                |
| ٢٧٩ | <i>٢٧</i> التصرفات الواجبه الابطال                                                        |
| ٢٨٣ | الفصل الاول : معنى الابطال الوجوبى وطبيعته .....                                          |
| ٢٩٣ | الفصل الثانى : شروط الابطال الوجوبى .....                                                 |
| ٢٩٥ | المبحث الاول : أن يكون التصرف من التصرفات<br>الوارده قانوناً على سبيل الحصر .....         |
| ٢٩٧ | المبحث الثانى : ان يقع التصرف خلال فترة الريبه او<br>فى الايام العشره السابقه عليها ..... |
| ٣٠١ | المبحث الثالث : ان يكون التصرف صادرا من المدين<br>المفلس ومتعلقا بأمواله .....            |
| ٣٠٧ | الفصل الثالث : حصر التصرفات الواجبه الابطال .....                                         |



- المبحث الاول : الحالات المستحدثه فى القانون  
الفرنسى الحديث ..... ٣٠٩
- الحالة الاولى : عقود المعاوضات المختلفه  
او الغير متوازيه ..... ٣٠٩
- الحالة الثانيه : حجز مالمدين لدى الغير ..... ٣١٢
- الحالة الثالثه : الحجوز التحفظيه ..... ٣١٥
- المبحث الثانى : التبرعات ..... ٣١٨
- المبحث الثالث : الوفاء بالدين قبل حلول الاجل ..... ٣٤٤
- \* سبب ابطال الوفاء قبل حلول الاجل ..... ٣٤٤
- \* شروط ابطال الوفاء قبل حلول الاجل ..... ٣٤٩
- المبحث الرابع : الوفاء بالديون حاله بغير  
الشئ المتفق عليه ..... ٣٧٧
- \* شروط ابطال الوفاء بالديون حاله .. ٣٨٣
- \* استثناء الوفاء بالنقود او بالاوراق التجاريه ..... ٣٨٤
- المبحث الخامس : التأمينات الضامنه لدين سابق ..... ٣٩٦
- \* شروط ابطال التأمينات الضامنه لدين سابق ..... ٤٠٠
- \* تأمين الدين المستقبل ..... ٤٠٦
- \* التأمينات التى يتناولها الابطال ..... ٤١٠
- \* التأمينات التى لا يتناولها الابطال ..... ٤٢٥

## الباب الثانى

- التصرفات الجائزه الابطال ..... ٤٣٥
- الفصل الاول : طبيعه الابطال الجوازي ..... ٤٣٩
- الفصل الثانى : شروط الابطال الجوازي ..... ٤٤٥
- \* الفرق بين حالة التوقف عن الدفع وحالة اختلال  
أشغال المدين ..... ٤٥١
- \* اثبات علم المتصرف اليه باختلال أشغال المدين ..... ٤٥٥
- او توقفه عن الدفع ..... ٤٥٥



- \* شرط الاضرار بالدائنين ..... ٤٦٠
- \* سلطه المحكمه فى تقدير الابطال الجوازى ٤٦٣
- الفصل الثالث : تعداد التصرفات الجائزه الابطال ... ٤٦٩
- المبحث الاول : وفاء الديون المستحقه ..... ٤٧١
- \* شروط جواز ابطال الوفاء بالديون حاله  
او بنفس الشئ المتفق عليه ..... ٤٧٥
- المبحث الثانى : عقود المعاوضات ..... ٤٧٨
- \* شروط جواز ابطال عقود المعاوضات خلال  
خلال فتره الريبه ..... ٤٨٢
- الفصل الرابع : القواعد الخاصه بايفاء قيمه الاوراق التجاريه  
خلال فترة الريبه ..... ٤٩٣
- المبحث الاول : اسباب وضع استثناء الوفاء بالاوراق  
التجاريه ..... ٤٩٧
- المبحث الثانى : القواعد المقررة استثناء للوفاء  
بالاوراق التجاريه ..... ٥٠٠

### الباب الثالث

- ٥٠٩ ابطال قيود الرهون وحقوق الامتياز
- الفصل الاول : وقف قيد الرهن والتأمينات بعد صدور حكم  
شهر الافلاس ..... ٥١٣
- الفصل الثانى : ابطال القيود الحاصله خلال فتره الريبه . ٥١٩
- المبحث الاول : طبيعه ابطال القيود خلال فترة الريبه ٥٢١
- المبحث الثانى : احوال ابطال القيود خلال فتره الريبه ٥٢٤
- المبحث الثالث : شروط ابطال القيود خلال فتره الريبه ٥٢٨

### الباب الرابع

- ٥٣٣ ابطال تصرفات المدين السابقه على حكم  
الحجر فى الفقه الاسلامى
- الفصل الاول : الحجر بسبب الدين فى الفقه الاسلامى ... ٥٣٥



| الموضوع                                                                               | الصفحة |
|---------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| المبحث الاول في المذهب الحنفى .....                                                   | ٥٣٧    |
| المبحث الثانى في المذهب المالكى .....                                                 | ٥٤٢    |
| المبحث الثالث في المذهب الشافعى .....                                                 | ٥٤٥    |
| المبحث الرابع في المذهب الحنبلى .....                                                 | ٥٤٨    |
| المبحث الخامس في المذهب الزيدى .....                                                  | ٥٥٠    |
| المبحث السادس: في مذهب الشيعة الجعفرية .....                                          | ٥٥٢    |
| المبحث السابع : في مذهب أهل الظاهر .....                                              | ٥٥٤    |
| المبحث الثامن : في مذهب الاباضية .....                                                | ٥٥٦    |
| الفصل الثانى : ما لا يجوز للمدين من التصرفات قبل الحجر عليه                           | ٥٦١    |
| المبحث الاول : حكم تصرفات المدين فى ماله قبل الحجر عليه فى الفقه الاسلامى .....       | ٥٦٣    |
| المبحث الثانى : حكم تصرفات المدين قبل الحجر عليه فى مذهب المالكية ومن رأى رأيهم ..... | ٥٦٥    |
| الفصل الثالث : منع المدين من التصرفات المتلفة للمال بمجرد احاطه الدين بالمال .....    | ٥٧٣    |
| المبحث الاول : التبرعات .....                                                         | ٥٧٧    |
| المبحث الثانى: عقود المعاوضات الغير متوازية .....                                     | ٥٨٠    |
| المبحث الثالث: الوفاء بالدين وقت الاحاطه بمال المدين                                  | ٥٨١    |
| المبحث الرابع: انشاء التأمينات الضامنة لديون سابقه على احاطه الدين .....              | ٥٨٥    |
| الفصل الرابع : منع المدين من التصرفات فى حالة قيام الدائنين عليه .....                | ٥٨٩    |
| المبحث الاول : الوفاء بالديون .....                                                   | ٥٩٣    |
| المبحث الثانى: عقود المعارضات .....                                                   | ٥٩٥    |

### القسم الثالث

دعوى ابطال تصرفات المفلس خلال فترة

الريبه وآثار الحكم به



## الباب الاول

- ٥٩٩ دعوى ابطال تصرفات المفلس خلال فترة الريبه
- ٦٠١ الفصل الاول : صاحب الحق في رفع دعوى الابطال ..... ١
- ٦٠٩ \* هل يجوز رفع دعوى الابطال دون صدور حكم شهر الافلاس .....
- ٦١٣ الفصل الثاني : المحكمه المختصه بدعوى ابطال التصرفات. ١
- ٦٢١ الفصل الثالث: تقادم دعاوى ابطال تصرفات المفلس.

## الباب الثاني

- ٦٢٣ آثار الحكم بابطال تصرفات المفلس خلال فترة الريبه //
- ٦٢٥ الفصل الاول : آثار الابطال الوجوبى .....
- ٦٢٧ المبحث الاول : آثار ابطال التبرعات خلال فتره الريبه
- ٦٣١ المبحث الثانى: آثار ابطال الوفاء قبل حلول الاجل ..
- ٦٣٤ المبحث الثالث: آثار ابطال الوفاء بغير المستحق وقت حلول الاجل .....
- ٦٤١ المبحث الرابع: آثار ابطال التأمينات اللاحقه لنشؤ الدين خلال فتره الريبه .....
- ٦٤٢ \*التأشير بحكم الابطال على هامش قيد التأمين (عدم جواز شطب قيد التأمين).....
- ٦٤٣ \* أثر ابطال أحد الرهون المقرره خلال فترة الريبه
- ٦٥١ الفصل الثانى : آثار الابطال الجوازي .....
- ٦٥٥ المبحث الاول : آثار ابطال الوفاء بالدين الاصلى الحال خلال فترة الريبه .....
- ٦٥٨ المبحث الثانى: آثار ابطال المعاوضات خلال فترة الريبه
- ٦٦٦ الفصل الثالث : آثار قيد الرهون والتأمينات خلال فترة الريبه
- ٦٦٧ الفصل الرابع : طرق الطعن فى الحكم بابطال تصرفات المفلس خلال فتره الريبه .....
- ٦٦٩ المبحث الاول : الطرق المعاديه للطعن فى الحكم الصادر فى دعوى الابطال .....



الصفحة

الموضوع

٦٧٦

المبحث الثاني : الطرق غير العادية في الحكم  
الصادر بدعوى الابطال .....

الباب الثالث

دعوى واثار الحكم بإبطال تصرفات المدين

٦٧٩

السابقة على الحجر في الفقه الاسلامي

٦٧٩

الفصل الاول : دعوى ابطال تصرفات المدين السابقة على حكم  
الحجر .....

الفصل الثاني : آثار ابطال تصرفات المدين السابقة على حكم  
الحجر .....

٦٨٢

- خاتمة ونتائج وتوصيات البحث .....

٢٠٣

- أهم المراجع .....

- محتويات الرسالة .....