

الأوامر المغيرة في عقود الإنشاءات الدولية في ضوء سلطة الإدارة في تعديل العقد الإداري دراسة مقارنة

الباحث/ ياسر محمد عبد السلام رجب

—

:

الأستاذ الدكتور/ محمد محمد بدران

—

—

الأستاذ الدكتور/ جابر جاد نصار

—

الأستاذ الدكتور/ محمد سعيد أمين

—

2013



17 :

إهداء

...

.....

.....

.....

.....

...

الباحث

شكر وتقدير

/ جابر نصار

محمد بدران -

محمد سعيد حسين أمين

. / محمد صلاح . / عبد المنعم زمزم

/ رضوى السمان.

Dr: Pablo Cortes Prof: Mark bell

الباحث

مقدمة

تقلصت أشكال مشاركة القطاع الخاص مع القطاع العام فى صناعة الإنشاءات الدولية وعقودها النموذجية فى أعقاب الحرب العالمية الثانية وانتشار النظم الإشتراكية، وبعد إخفاق الشيوعية عادت مشروعات البنية الأساسية الممولة عن طريق القطاع الخاص مرة أخرى، ويميز المشاركة تخفيف العبء المالى المباشر عن خزانة الدولة.

وكذلك فقد غيرت العولمة من الأطر التقليدية للعقود الدولية عامة وعقود الإنشاءات النموذجية خاصة على إثر قيام شركات المقاولات بالتعاقد على مشروعات خارج الحدود ومن هنا تنشأ العقبات والمنازعات لذا لا بد من مراعاة عدة أمور تراعى قبل وأثناء عملية التنفيذ مثل البيئة السياسية واختلاف الثقافة والنظم القانونية والتوافق التكنولوجى، ويتوافق ما سبق مع تحول جهة الإدارة - فى العصر الحديث - من أسلوب القهر إلى أسلوب التعاقد والمشاركة لذا فقد حقق قانون العقد قفزات واسعة منذ الثورة الصناعية من خلال التعاقد النموذجى والتعاقد عبر الإنترنت.

فبالنظرة المتعمقة نستطيع أن نقرر أن العالم المتمدين يحتاج إلى مشروعات البنية الأساسية كما يحتاج العالم الثالث ولكن حاجة العالم المتمدين لتلك المشروعات تكون داخل إطار أو هدف تحديثى تطويرى بخلاف حاجة العالم الثالث الذى يمتلك بنية تحتية متهاكلة أو لا يمتلك بنية تحتية فى الأصل.

لذلك بالنسبة إلى الدولة المصرية تحتاج - خاصة فى الوقت الحالى - إلى إقامة بنى تحتية قوية بالإضافة إلى تحديث البنى التحتية المتهاكلة، ولن يكون ذلك بدون نهضة حقيقية ملموسة مع إعادة النظر فى الأطر القانونية لاستيعاب التطورات الحديثة المتلاحقة فى عقود الإنشاءات.

وتعد عقود الإنشاءات الدولية والاستثمار فى صناعتها عماد المشروعات التنموية العملاقة فى مختلف دول العالم ومن أشهر تلك العقود الصيغة النموذجية لعقد الفيديك «FIDIC» وهى صيغة دولية صادرة عن الاتحاد الدولى للمهندسين الاستشاريين ويعد العقد الإنجليزى المحلى ICE مصدراً تاريخياً لها، وإلى جانب الفيديك توجد صيغ أخرى كالعقد اليابانى «ENAA» وصيغة هونج كونج «HK SAR» والصيغة الإنجليزية Jct، التى صدرت منها طبعات مختلفة أبرزها Jct 80، Jct 98، وإيضاً الصيغة الإنجليزية «NEC»، وعلى الرغم من وجود

1	مقدمة.....
	المبحث التمهيدي
	حتمية وجود فقرات التعديل الإفرادى
	فى عقود الإنشاءات الدولية
9	المطلب الأول: حتمية وجود فقرات التعديل الإفرادى فى عقد الإنشاءات فى القانون المصرى.....
21	المطلب الثانى: حتمية وجود فقرات التعديل الإفرادى فى عقود الإنشاءات الدولية.....
	الباب الأول
	الإطار الموضوعى للأوامر المغيرة
31	تمهيد وتقسيم.....
	الفصل الأول
	الجانب التشخيصى للأوامر المغيرة
32	المبحث الأول: تعريف الأوامر التغيرية.....
32	المطلب الأول : التعريف اللغوى والإصلاحى.....
34	المطلب الثانى : التغير فى العقد ذاته والتغير فى نطاق العقد.....
38	المطلب الثالث : تعريف الأوامر المغيرة فى عقود الإنشاءات الدولية.....
40	المطلب الرابع : التعريف المقترح.....
	المبحث الثانى: تمييز الأوامر التغيرية.....
51	المطلب الأول : الأعمال الضرورية والأعمال النفعية.....
55	المطلب الثانى : فقرات التقلبات.....
55	المطلب الثالث : فقرات الظروف المتغيرة.....
62	المطلب الرابع : الاقتراحات والتعليمات.....
65	المطلب الخامس : التأخير القابل للتعويض.....
66	المطلب السادس : الأوامر التغيرية وحق الرقابة.....
68	المطلب السابع : الأوامر المصلحية.....
73	المطلب الثامن : شروط الثبات التشريعى.....
75	المبحث الثالث: أسباب الأوامر التغيرية.....
78	المطلب الأول: التدليس.....
79	المطلب الثانى : عيوب الخطط والمواصفات.....
85	المطلب الثالث: الظروف المتغيرة «Changed conditions».....
95	المطلب الرابع: إشكاليات المستندات العقدية.....

103	المبحث الرابع: أنواع الأوامر التغييرية.....
104	المطلب الأول: تصنيف التغييرات فى العقود المقارنة.....
104	الفرع الأول: تصنيف التغييرات فى عقود الإنشاءات الدولية بصفة عامة..
	الفرع الثانى: تصنيف التغييرات فى العقود الإنجليزية (خاصة عقد
106	JCT).....
	الفرع الثالث: تصنيف التغييرات بموجب عقود ESA للعقود التنموية
111	الكبرى Major development Contracts.....
112	الفرع الرابع: تصنيف التغييرات فى عقود الإنشاءات الأمريكية.....
	الفرع الخامس: تصنيف التغييرات فى الصيغة الماليزية والصيغة
115	السنغافورية (PAM98/SIA).....
117	المطلب الثانى: تصنيف التغييرات حسب التخطيط.....
117	الفرع الأول: التغييرات المخططة Planned Changes.....
118	الفرع الثانى: التغييرات غير المخططة Unplanned Changes.....
118	الفرع الثالث: التغيير دون تمديد Change without prolongation ..
119	المطلب الثالث: تصنيف التغييرات حسب من يطلبها.....
120	المطلب الرابع: تصنيف التغييرات حسب نطاق العقد.....
	المطلب الخامس: تصنيف التغييرات حسب الرسمية، التغييرات الرسمية
122	Formal وغير الرسمية informal.....
123	المطلب السادس: تصنيف التغييرات حسب الأسباب.....
	المطلب السابع: نوع خاص - التغييرات فى معلومات الأعمال هل تعد
124	تغيراً؟.....
126	المطلب الثامن: تصنيف التغييرات فى الأعمال (حسب الطبيعة الفنية).....
131	الفرع الأول: التغيير الكمى فى الأعمال.....
131	الفصل الأول: التغيير الكمى بالإضافة Additions.....
138	الفصل الثانى: التغيير الكمى بالحذف.....
147	الفرع الثانى: التغيير الزمنى.....
150	الفصل الأول: المدد المقررة للتنفيذ.....
150	الفصلين الأول: الطبيعة القانونية للمدة المقررة.....
151	الفصلين الثانى: فروض إقرار المدد التنفيذية.....
	الفصلين الثالث: تاريخ البدء فى الأعمال Commencement of
154	works.....
155	الفصل الثانى: التفرقة بين التسريع الإنشائى والتغيير الزمنى.....
155	الفصلين الأول: نشأة مطالبات التسريع Acceleration claims.....

157	الغصين الثانى: مفهوم التسريع الإنشائى
157	الغصين الثالث: أسباب التسريع الإنشائى
158	الغصين الرابع: هل يعد التسريع الإنشائى تغييرا
159	الغصين الخامس: بعض أحكام التسريع الإنشائى
165	الغصن الثالث: هل يعد الايقاف صورة من صور التغيير الزمنى؟
168	الفرع الثالث: التغيير الكيفى
168	الغصين الأول: تغيير أساليب وأوضاع التنفيذ
175	الغصن الثانى: تغيير نوعية الأعمال
180	الغصن الثالث: تغيير جودة ومواصفات الأعمال
189	الفرع الأول: التغيير المكانى (تغيير موقع تنفيذ الأعمال)

الفصل الثانى

الجانب القاعدى فى إصدار التغييرات

195	تمهيد وتقسيم
195	المبحث الأول: القيود الموضوعية على عملية إصدار التغييرات
	المطلب الأول: قيد الاختصاص (سلطة الأمر بالتغيير) Authority of Variation
199	
200	الفرع الأول: قيد الاختصاص بالتغيير فى عقود الإنشاءات الدولية
	الفرع الثانى: أهمية حصر سلطة إصدار الأمر التغييرى فى شخص واحد.....
209	
213	الفرع الثالث: التصديق اللاحق على تغييرات المقاول
229	المطلب الثانى: التزام الأمر التغييرى بنطاق العقد وموضوعه
232	الفرع الأول: النسب المئوية المحددة «Threshold Percentages»
	الفرع الثانى: نطاق التغييرات الأصلية «Cardinal Change»
244	«Doctrine»
	الفرع الثالث : معايير تجاوز نطاق الأعمال فى العقود الأمريكية للإنشاءات.....
250	
253	الفرع الرابع: اقتصار التعديل على الأعمال المتعلقة بموضوع العقد
280	المطلب الثالث: ضرورة ومعقولية التغيير
285	المطلب الرابع: وجود تغير فى الظروف
294	المبحث الثانى: القيود الإجرائية على عملية إصدار التغييرات
295	المطلب الأول: وجوب الإخطار الكتابى بالأمر التغييرى
295	الفرع الأول : الأهمية العملية للإخطار الكتابى

- 308 الفرع الثانى : إثبات الإخطار بالأمر التغيرى.....
- الفرع الثالث : شرط الكتابة فى صيغ عقود الإنشاءات فى ماليزيا
312 وسنغافورة.....
- 313 الفرع الرابع : إشكاليات إخطار الأمر التغيرى وبدائله.....
- 323 المطلب الثانى: الشرط الوقتى (موعد صدور الأمر التغيرى).....
- 323 الفرع الأول : الأهمية العملية لتوقيت صدور امر التغيرى.....
- 334 الفرع الثانى : الإصدار المتأخر للأوامر التغيرية.....
- 336 المطلب الثالث: اشتراط قبول المتعاقد لأنواع معينة من التغيرات.....
- 336 الفرع الأول : التنظيم القانونى لحق المقاول المتعاقد فى رفض التغير....
- 341 الفرع الثانى : الأهمية العملية لشرط ضرورة قبول المتعاقد.....
- 350 المطلب الرابع: عدم تأثير أمر التغير على أولوية العطاء.....
- 351 الفرع الأول : التبرير الفقهي والتشريعى لقيد أولوة العطاء.....
- 360 الفرع الثانى : كيفية أعمال قيد أولوية العطاء.....
- الفرع الثالث : حالات عدم تطلب قيد احتفاظ المقاول المتعاقد بأولوية
عطاءه عند تعديل العقد الإدارى.....
- 366 الفرع الرابع : تقدير قيد أولوية العطاء.....
- 376 المطلب الخامس: توافر الاعتماد المالى اللازم.....
- 380

الباب الثانى

(الإطار الإجرائى للأوامر المغيرة)

- 385 تمهيد وتقسيم.....

الفصل الأول

الآثار الناتجة عن إصدار الأوامر المغيرة

- 387 تمهيد وتقسيم.....
- 387 المبحث الأول: حقوق المقاول الناتجة عن إصدار التغيرات.....
- المطلب الأول : ارتباط المفهوم التعويضى (ماليا وزمنيا) بفكرة التوازن
387 المالى للعقد الإدارى.....
- 393 المطلب الثانى: التعويض النقدي (Monetary Compensation).....
- 393 الفرع الأول : مبدأ الاستحقاق «Quantum Meruit» والتعويض
الكامل.....
- 412 الفرع الثانى : مفهوم التعويض الكامل فى القانون المصرى.....
- 431 الفرع الثالث : نقد الباحث لنظرية عمل الأمير.....
- الفرع الرابع: شمولية التعويض عن أوامر التغير فى عقود الإنشاءات
435 النموذجية.....

446	المطلب الثالث: الامتداد الوقتى Extension of Time
466	الفرع الأول: وجوب منح الامتداد الوقتى وسلطة منحه
	الفرع الثانى: (مبدأ تسبب مدة تنفيذ العقد) (حالة الحذوفات)
466	(Omission)
469	الفرع الثالث: بعض إشكاليات الإمتداد الوقتى لأوامر التغيير
470	الغصن الأول: إشكاليات المستندات الدالة على إستحقاق الإمتداد الوقتى...
	الغصن الثانى: إشكاليات إخطار المقاول للمهندس باستحقاقه الإمتداد
470	الوقتى
472	الغصن الثالث: إشكاليات التغييرات فى فترة التأخير
475	المبحث الثانى: تقييم الأوامر التغييرية «Valuation of variation»
475	المطلب الأول : العلاقة بين ضبط الأسعار وتقييم التغييرات
	المطلب الثانى: قواعد تقييم التغييرات فى عقد JCT كنموذج لعقد
484	إنجليزى للإشاعات
509	المطلب الثالث: العوامل الشائعة التى تؤثر فى تقييم التغييرات
514	المطلب الرابع : التقييم العادل فى عقد JCT وغيره من العقود
	المطلب الخامس: المشاكل التى تحد من تطبيق قواعد تقييم التغييرات فى
524	عقد JCT
	المطلب السادس : التقييم باستخدامات اشتراطات المياومة فى عقد JCT
526	وغيره من العقود
535	المطلب السابع : المسئول عن تقييم التغييرات
544	المطلب الثامن: تقييم التغييرات فى عقود الإشاعات الأمريكية
	الفصل الثانى
	التدابير الاحترازية لمواجهة سلبيات إصدار
	الأوامر التغييرية وحل منازعاتها
551	تمهيد وتقسيم
551	المبحث الأول: التدابير الاحترازية لمواجهة سلبيات إصدار الأوامر التغييرية....
551	المطلب الأول: قيام المتعاقد بفحص الموقع والتزام الإدارة بتسليمه
574	المطلب الثانى: التدابير الإجرائية لمواجهة سلبيات التغييرات
575	الفرع الأول: فحص العطاء
584	الفرع الثانى: الهندسة القيمة (Value Engineering)
590	الفرع الثالث: إستحداث مهام وتكليفات جديدة
598	الفرع الرابع : الأدلة الثبوتية
	الفرع الخامس: الاكتشاف المبكر للتغييرات

606	الفرع السادس : «إدارة الأوامر التغييرية».....
612	المطلب الثالث: «التدابير الموضوعية، لمواجهة سلبيات التغييرات».....
623	الفرع الأول : مراعاة طرق إسناد عقود الإنشاءات.....
625	الفرع الثاني : مراعاة طرق إبرام عقود الإنشاءات.....
630	الفرع الثالث : مراعاة طرق التسعير فى عقود الإنشاءات.....
640	الفرع الرابع: الصياغة المحكمة وإدراج بنود وقائية.....
640	الفصل الأول : الصياغة المحكمة.....
644	الفصل الثانى : إدراج بعض البنود الوقائية.....
659	الفرع الخامس : النظر فى الصيغ البديلة الناجحة.....
671	الفرع السادس : النص على ملاحق وقائية لتلافى المنازعات.....
675	الفرع السابع : مراعاة شرط سبق التأهيل.....
683	المطلب الرابع: معالجات سلبية التغييرات بمعادلات التصاعد السعري فى عقود الإنشاءات النموذجية والقانون المصرى.....
690	المبحث الثانى: المواجهة اللاحقة لإشكاليات الأوامر التغييرية (حل منازعات التغيير) (Dispute Resolution)
691	المطلب الأول: درجات التنازع (الفارق بين المطالبات والخلاف وبين الخلاف والنزاع).....
691	الفرع الأول : الفارق بين المطالبة والمنازعة Claim & Dispute.....
700	الفرع الثانى : الفارق بين النزاع Dispute والخلاف Conflict.....
701	الفرع الثالث: رأينا فى تعدد أسباب المنازعات.....
703	المطلب الثانى: دور المهندس فى حل منازعات التغيير.....
714	المطلب الثالث: الوسائل البديلة لحل منازعات الأوامر التغييرية Alternative Dispute Resolution.....
715	الفرع الأول : ماهية وخصائص الوسائل البديلة لحل المنازعات.....
718	الفرع الثانى : مستقبل الوسائل البديلة ADR.....
720	الفرع الثالث: أنواع الوسائل البديلة لحل منازعات الأوامر التغييرية ADR.....
721	الفصل الأول: التفاوض المباشر Direct Negotiation.....
725	الفصل الثانى : الخبرة الفنية Expertise.....
728	الفصل الثالث: الوساطة Mediation.....
734	الفصل الرابع: التوفيق أو المصالحة «Conciliation».....
745	الفصل الخامس: المحاكمات المصغرة «Mini Trials».....
750	الفصل السادس: مجلس فض المنازعات Dispute Resolution Board».....

الصفحة**الموضوع**

760	المطلب الرابع : التحكيم والتقاضى.....
760	الفرع الأول: التحكيم.....
775	الفرع الثانى : التقاضى.....
	الفصل الأول: تسوية مطالبات الأوامر التغييرية بالتقاضى فى المملكة المتحدة
775	Litigation in U.K
	الفصل الثانى: تسوية مطالبات الأوامر التغييرية وفقاً لنظام التقاضى فى فرنسا
776	والولايات المتحدة الأمريكية.....
	الفصل الثالث: تسوية مطالبات الأوامر التغييرية وفقاً لنظام التقاضى فى القانون
778	المصرى.....
787	الخاتمة.....
797	المراجع.....
823	المختصرات.....
827	الفهرس.....

مستخلص الرسالة

.

()

.

.

ADR