

10/2/1



T12-00066



كلية الحقوق
قسم القانون الدولي الخاص

النظام القانوني وقواعد التحكيم لإقامة المشروعات الاستثمارية بنظام البناء والتشغيل ونقل الملكية B.O.T

رسالة لنيل درجة الدكتوراه في الحقوق

مقدمة من الباحث

منصور محمد عبد العظيم عبد الرحمن

لجنة المناقشة والحكم على الرسالة :

الأستاذ الدكتور / أبو العلا علي أبو العلا النمر

أستاذ القانون الدولي الخاص - كلية الحقوق - جامعة عين شمس "مشرفا ورئيسا"

الأستاذ الدكتور / جابر جاد نصار

أستاذ القانون العام - كلية الحقوق - جامعة القاهرة "عضوا"

الأستاذ الدكتور محمد سعيد حسين أمين

أستاذ القانون العام - كلية الحقوق - جامعة عين شمس "عضوا"



كلية الحقوق
قسم القانون الدولي الخاص

٣٥٨/٨
٢٠٠٩
النظام القانوني وقواعد التحكيم لإقامة

المشروعات الاستثمارية بنظام البناء

والتشغيل ونقل الملكية

B.O.T

رسالة لنيل درجة الدكتوراه في الحقوق

مقدمة من الباحث

منصور محمد عبد العظيم عبد الرحمن

لجنة المناقشة والحكم على الرسالة:

الأستاذ الدكتور / أبو العلا علي أبو العلا النمر

أستاذ القانون الدولي الخاص - كلية الحقوق - جامعة عين شمس "مشرفا ورئيساً"

الأستاذ الدكتور / جابر جواد نصار

أستاذ القانون العام - كلية الحقوق - جامعة القاهرة "عضواً"

الأستاذ الدكتور / محمد سعيد حسين أمين

أستاذ القانون العام - كلية الحقوق - جامعة عين شمس "عضواً"

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

(وَلْتَكُنْ مِنْكُمْ أُمَّةٌ يَدْعُونَ إِلَى
الْخَيْرِ وَيَأْمُرُونَ بِالْمَعْرُوفِ
وَيَنْهَوْنَ عَنِ الْمُنْكَرِ وَأُولَئِكَ هُمُ
الْمُقْلِحُونَ)

(آل عمران: ١٠٤)

صدق الله العظيم



كلية الحقوق
قسم القانون الدولي الخاص

صفحة العنوان

اسم الطالب : منصور محمد عبد العظيم عبد الرحمن.
اسم الدرجة : دكتوراه.
القسم التابع له : القانون الدولي الخاص.
اسم الكلية : الحقوق.
الجامعة : عين شمس.
سنة التخرج :
سنة المنح :



كلية الحقوق
قسم القانون الدولي الخاص

رسالة دكتوراه

اسم الطالب : منصور محمد عبد العظيم عبد الرحمن
عنوان الرسالة : النظام القانوني وقواعد التحكيم لإقامة المشروعات الاستثمارية
بنظام البناء والتشغيل ونقل الملكية B.O.T

اسم الدرجة : دكتوراه.

لجنة الإشراف :

- **الأستاذ الدكتور / أبو العلا علي أبو العلا النمر**
أستاذ القانون الدولي الخاص - كلية الحقوق - جامعة عين شمس
- **الأستاذ الدكتور / جابر جاد نصار**
أستاذ القانون العام - كلية الحقوق - جامعة القاهرة
- **الأستاذ الدكتور / محمد سعيد حسين أمين**
أستاذ القانون العام - كلية الحقوق - جامعة عين شمس

تاريخ البحث : ٢٠٠٩ / /

الدراسات العليا

أجيزت الرسالة

ختم الإجازة

بتاريخ : ٢٠٠٩ / /

موافقة مجلس الجامعة

موافقة مجلس الكلية

إهداء

إلى روح والدي في عليائها ، وإلى روح والدتي التي

في تربيتي ورعايتي أفنت عمرها ، وإلى زوجتي

وأولادي الذين خففوا عني هذه الحياة وأعباءها ،

وإلى كل من أضاء لي شمعة بددت من الليالي

ظلماتها ، وإلى كل من علمني حرفا وقدم لي نصحا

إلى كل هؤلاء جميعا
أهدي لهم رسالتي

شكر وتقدير

الحمد والشكر لله على نعمه التي لا تعد ولا تحصى، بعد الثناء على المولى القدير ، من مقترنات شكره أن يشكر الطالب معلميّه ، ويتقدم بخالص الشكر والتقدير وعظيم الامتنان لشخصهم الكريم على أن مدوا يد العون وأعطوه من علمهم ووقتهم الثمين ما يذلل به الصعاب، ويتجاوز به المشاق.

إلى السادة رئيس وأعضاء لجنة المناقشة والحكم على الرسالة وكل من ساهم لإظهار تلك الرسالة إلى النور ، ومن هذا المنطق أتقدم بخالص الشكر والتقدير إلى الأستاذ الدكتور / أبو العلا علي أبو العلا النمر - حفظه الله ورعاه - أستاذ القانون الدولي الخاص - بكلية الحقوق جامعة عين شمس الذي أحاطني ورعاني برعايته الكريمة فكانت لتوجيهاته ولتشجيعه أعظم الأثر في نفسي على تأثير وتذليل الصعاب وإزاحة جميع العوائق.

كما أسعدني وشرفني أن أتقدم بخالص شكري وعظيم تقديري إلى أستاذنا الدكتور / جابر جاد نصار - أستاذ القانون العام - كلية الحقوق - جامعة القاهرة - الذي تقدم مشكوراً بقبوله الاشتراك في مناقشة رسالتي سائلاً الله العلي القدير أن ينعم عليه بالصحة والعافية

وأيضاً يسعدني بل يشرفني أن أتقدم بخالص الشكر والتقدير إلى أستاذنا الفاضل الأستاذ الدكتور / محمد سعيد حسين أمين - أستاذ القانون العام - كلية الحقوق - جامعة عين شمس - الذي قبل المشاركة في مناقشة رسالتي لتظهر إلى النور .

الباحث

مقدمة

من الأهداف الأساسية للحكومات في مختلف دول العالم توفير مستوى أفضل لمواطنيها وهو ما يستتبع ضرورة تحقيق تنمية اقتصادية.

وتمثل التنمية الاقتصادية الهدف الأساسي لدول العالم أجمع وبصفة خاصة الدول النامية.

وتمثل الدراسات الخاصة بها حجر الزاوية في اهتمامات هذه الدول، يبدو للباحث في هذا المجال مدي التطور الذي اتسمت به الأبحاث المتعلقة تحليل التنمية الاقتصادية ولا سيما منذ نهاية الثمانينيات.

ولقد كان لهذا التطور أثره الفعال علي أساليب ووسائل التنمية الاقتصادية ذاتها، وخاصة بعد أن وضحت أن هناك حاجة ملحة لتمويل تنمية الاقتصادية من أي مصدر آخر غير الخزينة العامة، والأقتراض من خارج، بعد أن ظهرت مشكلة الديون الخارجية وتفاقمها كأبرز عائق يهدد تنمية الاقتصادية في الدول النامية، وكان البحث عن حل لها هو أبرز ما بافست في شأنه الدراسات مما أدى إلي استبعاد الاعتماد كلية علي الحلول نظرية التقليدية بمفردها، حيث تستلزم هذه الحلول الكثير من الوقت والجهد التوضيحات، وترتب علي ذلك أن عكفت العديد من الأبحاث في مجال التنمية الاقتصادية علي محاولة إيجاد وسائل للتنمية الاقتصادية لاتعتمد علي التمويل ن الميزانية العامة للدولة.

كذلك وضع نوع من التوازن بشأن الاعتماد علي القروض المساعدات والمنح الخارجية ووضع ضوابط قوية بالنسبة لاستخدامها.

الفهرس

الفهرس

مقدمة

١

الفصل التمهيدي

١٠

مفهوم عقود ال B.O.T وطبيعتها القانونية

١٢

المبحث الأول : الأطار الأقتصادي لعقود البوت ولمحة تاريخية

١٢

المطلب الأول : مزايا عقود البوت

المطلب الثاني : لمحة تاريخية عن عقود البناء والتشغيل

١٨

ونقل الملكية B.O.T

المبحث الثاني : مفهوم عقود البوت وأشكالها المختلفة والتميز

٢٤

بينها وبين العقود الأخرى

٢٥

المطلب الأول : تعريف عقود البوت

المطلب الثاني : أنواع المشروعات الممولة من القطاع

٢٩

الخاص بنظام B.O.T

المطلب الثالث : التميز بين عقود البوت وغيرها من العقود

٣٨

الأخرى

المطلب الرابع : الدروس المستفادة من التجارب العالمية في

٥٢

الأصلاح الأقتصادي.

المطلب الخامس : الدور الجديد للدولة في ظل سياسات

٥٦

الخصخصة.

المطلب السادس : تجارب مصر وبعض الدول النامية

٦٤

والمقدمة مع عقود B.O.T

المبحث الثالث: الطبيعة القانونية لعقود البوت المراحل التي يمر

بها

٨٧

٨٩

المطلب الأول: الطبيعة القانونية لعقود B.O.T

٩١

الفرع الأول : موقف الفقه والقضاء.

١١١

الفرع الثاني : موقف الفقه المقارن

١١٣

المطلب الثاني: مرحلة المفاوضات

١١٥

الفرع الأول : ماهية المفاوضات

الفرع الثاني : الأطار التعاقدي المنظم لعملية

١١٩

المفاوضات

١٢٢

الفرع الثالث : خطابات النوايا وقيمتها القانونية

١٢٤

القانون الواجب التطبيق علي خطابات النوايا

المطلب الثالث : المراحل الزمنية والتعاقدية التي يمر بها

١٢٧

تنفيذ المشروعات B.O.T

الفرع الأول : المراحل الزمنية التي يمر بها

١٢٧

المشروع

١٢٧

١- تحديد المشروع، اختيار المستثمر

١٢٩

٢- مرحلة إعداد مستندات العطاء

١٢٩

٣- مرحلة تقييم العطاء واختيار شركة المشروع

١٣٠

٤- مرحلة توقيع اتفاقية المشروع

١٣٢

٥- مرحلة تشييد وتنفيذ المشروع

١٣٢

٦- مرحلة تشغيل المشروع وصيانته

٧- مرحلة انتهاء الترخيص والالتزام ونقل أصول

١٣٣

المشروع الي الدولة

الفرع الثاني : المراحل التي يمر بها عقد الـ

١٣٤ B.O.T من خلال التجربة المصرية

الباب الأول

الهيكل التنظيمي لمشروعات البناء والتشغيل ونقل الملكية

١٥٥ B.O.T

١٥٥ مقدمة وتمهيد

١٥٩ الفصل الأول الجهة مانحة الالتزام

١٦٠ المبحث الأول سمات سياسة الدولة في إقامة المشروع

١٦١ • تشجيع مساهمة القطاع الخاص

١٦٢ • البيئة القانونية المناسبة لمشروعات البوت

١٦٢ • السلطة المخولة بالتعاقد وفقا لذلك الأسلوب

١٦٣ • التشريعات الخاصة بتشجيع الاستثمار

١٦٤ • الأطار القانوني لتنفيذ المشروع

١٦٥ • تنفيذ العقود عبر قانون مناسب وبضمان هيئات قضائية

١٦٧ • البيئة الإدارية المناسبة لمشروعات البوت

١٧٠ • الحوافز الحكومية والأشكال المختلفة للدعم

١٧٠ • الحوافز والامتيازات الضريبية

١٧٢ • اتفاقيات شراء الطاقة

١٧٢ • الضمانات الحكومية

١٧٣ • الضمانات الغير مباشرة

١٧٥ المبحث الثاني حقوق الجهة مانحة الالتزام

١٧٦ • المطلب الأول حق الرقابة للجهة المانحة علي تنفيذ المشروع

١٧٦ • ماهية حق الرقابة

١٧٧ • نطاق حق الرقابة

- ١٧٨ • مظاهر الرقابة واساسها القانوني
- المطلب الثاني مدي حق الجهة مانحة الالتزام في تعديل
- ١٨٢ الالتزام بارادتها المنفردة
- ١٨٨ المبحث الثالث التزامات الجهة مانحة الالتزام.
- ١٨٨ • الالتزام بتنفيذ العقد وفقا لمبدأ حسن النية.
- ١٨٩ • التزام الجهة المانحة الالتزام بأحترام جميع شروط العقد.
- ١٩١ • التزام الجهة مانحة الالتزام بتنفيذ العقد بمجرد ابرامه.
- ١٩٢ • التزام الإدارة بأحترام المدة المقررة في العقد.
- ١٩٧ الفصل الثاني شركة المشروع أو راعي المشروع (الملتزم)
- ١٩٧ مقدمة
- ٢٠١ المبحث الأول: الضمانات والمزايا التي تستفيد بها شركة المشروع
- ٢٠٥ المبحث الثاني: حقوق والتزامات شركة المشروع (الملتزم)
- ٢٤١ المبحث الثالث: الشكل الذي تتخذه شركة المشروع
- المطلب الأول : الشكل الذي تتخذه شركة المشروع في
- ٢٤٢ القانون الوطني
- المطلب الثاني : شكل شركة المشروع من خلال
- ٢٤٤ الكونسرتيوم
- ٢٦٥ الفصل الثالث : الأطراف التابعون في عقود البوت
- ٢٦٦ المطلب الأول : تمويل مشروعات البوت
- ٢٩٠ المطلب الثاني : دور التأمين في دعم مشاريع البوت
- ٣٠١ المطلب الثالث : التزامات المقاول
- المطلب الرابع : دور الخبراء والاستشاريين في مشروعات
- ٣٠٤ البناء والتشغيل ونقل الملكية B.O.T

الباب الثاني

- ٣٠٩ تسوية منازعات عقود البناء والتشغيل ونقل الملكية B.O.T
- ٣١٣ الفصل الأول الوسائل البديلة لتسوية المنازعات الدولية
- ٣١٥ المبحث الأول الخبرة
- ٣١٩ المبحث الثاني التوفيق
- ٣٢١ المبحث الثالث الصلح
- المبحث الرابع : وسائل العملية أخرى لفض المنازعات في عقود البوت
- ٣٢٣
- ٣٢٤ المطلب الأول المحاكمات المصغرة ومجالس المطالبات
- المطلب الثاني مجالس حل المنازعات وفقا للقواعد الجديدة
- ٣٢٦ في عقود الفيديك
- المطلب الثالث الأثر القانوني للوسائل البديلة لتسوية المنازعات في عقود البوت
- ٣٣٠
- الفرع الأول : الآثار التطبيقية للوسائل البديلة
- ٣٣١ لتسوية المنازعات في عقود البوت
- الفرع الثاني المطالبة القضائية بمقتضى هذه الوسائل تقطع التقادم
- ٣٣٣
- الفرع الثالث تقييم جدوي الوسائل البديلة لتسوية المنازعات في عقود البوت
- ٣٣٥
- ٣٣٧ الفصل الثاني التحكيم
- ٣٤١ المبحث الأول ماهية التحكيم ومشروعيته
- ٣٤٢ المطلب الأول : تعريف التحكيم
- ٣٤٨ المطلب الثاني : مشروعية التحكيم وغايته
- ٣٥٢ المطلب الثالث : أساس شرعية التحكيم

٣٥٩	المبحث الثاني التحكم في عقود البوت
٣٦١	المطلب الأول طبيعة التحكم وصفته في عقود البوت
٣٦٣	الفرع الأول : طبيعة التحكيم
٣٦٨	الفرع الثاني : صفة التحكيم
٣٧٨	المطلب الثاني اتفاق التحكيم
٣٨٢	الفرع الأول : نوعية التحكيم وعقود B.O.T
٣٩٧	الفرع الثاني : العلاقة بين اتفاق التحكيم وعقود البوت
	الفرع الثالث : القانون الواجب التطبيق على اتفاق
٤١٤	التحكيم
	الفرع الرابع : نطاق تطبيق القانون الواجب التطبيق
٤٢٣	على اتفاق التحكيم
	المطلب الثالث : المحكم في عقود البوت - صفاته -
٤٥٨	خصائصه
٤٦٩	الفصل الثالث: مشكلة التحكيم المتعدد الأطراف في عقود البوت
٤٧٥	الفصل الرابع : عقد الالتزام BOT بين أطراف من القطاع الخاص
	• شكل العلاقة بين أطراف القطاع الخاص عقد الالتزام
٤٧٨	BOT
٤٨٥	الفصل الخامس : انقضاء عقود البوت
٤٨٧	المبحث الأول الأنقضاء الطبيعي لعقود البوت
٤٨٨	المطلب الأول مصير عقود العمل في مواجهة الجهة المانحة
	المطلب الثاني مدى تقييد الجهة المانحة بالتعهدات الناشئة
٤٩٠	أثناء أستغلال المشروع
٤٩٣	المبحث الثاني الأنقضاء غير الطبيعي لعقود البوت
٤٩٣	أولا : القوة القاهرة

٤٩٥

ثانيا : أفلاس شركة المشروع

٤٩٥

ثالثا : فسخ العقد

٤٩٧

خاتمة

٥٠٥

الملاحق

٥٥٣

المراجع

٥٧٣

الفهرس



T12-00066