الفهرس

المقدمة 5

الجزء الأول:
تذبذب الآراء الفقهيّة حول إمكانيّة التّعديل القضائي للعقد 15

الفصل الأول: رفض التعديل القضائي للعقد 17
المبحث الأول: إعلاء مبدأ سلطان الإرادة 17
الفقرة الأولى: عرض مبدأ سلطان الإرادة 18
أ-مفهوم مبدأ سلطان الإرادة 18
ب- أساس مبدأ سلطان الإرادة 20
الفقرة الثانية: القراءة الذاتية للعقد ورفض التدخل القضائي في العقد ... 22
أ- أساس القراءة الذاتية للعقد 22
ب- مدى تأثر مجلة الالتزامات والعقود بمبدأ سلطان الإرادة 24
المبحث الثاني:
مبدأ القوة الملزمة للعقد يحول دون التدخل القضائي في العقد 27
الفقرة الأولى :الطبيعة القانونية لمبدأ القوة الملزمة للعقد 27
أ- أساس القوة الملزمة للعقد 27
ب- نطاق القوة الملزمة للعقد 29
الفقرة الثانية: آثار مبدأ القوة الملزمة للعقد 31
أ- القاضي مجرّد راعٍ لإرادة الأطراف 31
ب- مبررات رفضٍ التدخل القضائي في العقد: استقرار المعاملات 32
الفصل الثاني: تأييد التدخل القضائي في العقد 35
المبحث الأول: الحد من إطلاقية مبدأ سلطان الإرادة 35
الفقرة الأولى: حدود مبدأ سلطان الإرادة 36
أ- قصور مبدأ سلطان الإرادة على تحقيق العدالة التعاقدية 36
ب- تراجع مبدأ سلطان الإرادة 38
الفقرة الثانية: القراءة الموضوعيّة للعقد 41

□□□□□□□ □□□□□□□□ □□□□□ FINALE.indd 189 29/04/2021 13:27

أ- مفهوم القراءة الموضوعيّة للعقد 41
ب- العدل أساس إلزامية العقد 44
المبحث الثاني: الحد من إطلاقية مبدأ القوة الملزمة للعقد 46
الفقرة الأولى: تطبيق مبدأ "حسن النية" وسيلة لإقرار تعديل العقد 47
أ - مفهوم مبدأ "حسن النية" 47
ب- تأثير حسن النية على دور القاضي 62
الفقرة الثانية: نظرية الظروف الطارئة 68
أ- مفهوم نظرية الظروف الطارئة 68
ب- تأثير نظرية الظروف الطارئة على دور القاضي صلب العقد 71
خاتمة الجزء الأوّل 79

الجزء الثاني:
إمكانية التدخل القضائي في العقد 81

الفصل الأوّل:
إمكانيّة التدخل القضائي بمقتضى تأويل الفصل 243 م. ا. ع. 83
المبحث الأوّل:
التعديل القضائي للعقد بمقتضى مصادر القانون والإنصاف 84
الفقرة الأولى: تأويل الفصل 243 م. ا. ع. 84
أ- تعدد تأويلات الفصل 243 م. ا. ع. 85
ب- التفويض التشريعي للتدخل القضائي صلب العقد 88
الفقرة الثانية: التدخل القضائي في العقد بمقتضى العرف والإنصاف 91
أ- التعديل القضائي للعقد بمقتضى العرف 92
ب- التعديل القضائي للعقد بمقتضى الإنصاف 96
المبحث الثاني: إمكانيّة التدخل القضائي في العقد بمقتضى النظام العام .. 99
الفقرة الأولى: إمكانيّة التدخّل القضائي في العقد بمقتضى النظام العام .. 100
أ- مفهوم النظام العام 100
ب- مظاهر التدخل القضائي في العقد بمقتضى النظام العام 104
الفقرة الثانية: التجسيد القضائي للعدالة التعاقدية 121

FINALE.indd 190 29/04/2021 13:27

أ- إقرار التعديل القضائي للعقد تحقيق للعدالة العقديّة 121
ب- الإثراء القضائي للمحتوى التعاقدي 127
الفصل الثاني: التدخل الإنشائي للقاضي صلب العقد 139
المبحث الأول: المراجعة القضائية للشرط التغريمي 139
الفقرة الأولى: صحة الشرط التغريمي 140
أ- مفهوم الشرط التغريمي 140
ب-إمكانية تعديل الشرط التغريمي 145
الفقرة الثانية: طرق تعديل الشرط التغريمي 149
أ- التخفيض من قيمة الشرط التغريمي 150
ب- الزيادة في قيمة الشرط التغريمي 155
المبحث الثاني: المراقبة القضائية للبنود التعسفية 158
الفقرة الأولى: مفهوم البند التعسفي 158
أ- البنود التعسفية بمقتضى القانون 159
ب- تحديد البنود التعسفية من خلال العقد 170
الفقرة الثانية: سلطة القاضي في مراجعة البنود التعسفية 173
أ- الأسس المعتمدة من قبل القاضي لمراجعة البند التعسفي 174
ب- آثار المراجعة القضائية للبنود التعسفية على العقد: إبطال البند التعسفي واستمرار العقد 179
خاتمة الجزء الثاني 186
الخاتمة العامّة 187
الفهـــــرس 189

□□□□□□□ □□□□□□□□ □□□□□ FINALE.indd 191 29/04/2021 13:27