

جزء سحب العمل في عقد المقاولة العامة دراسة مقارنة

الدكتور
فواز خالد عبد العزيز حسن المختار



المحتويات

إهداء	7
شكر وثناء	9
المقدمة	11
الفصل الأول: التعريف بجزاء سحب العمل والخصائص المميزة له	21
المبحث الأول: مفهوم جزاء سحب العمل في عقود المقاولات العامة	24
المطلب الأول: التعريف بجزاء سحب العمل في عقود المقاولات العامة	24
الفرع الأول: مفهوم عقود المقاولات العامة	25
الفرع الثاني: تعريف جزاء سحب العمل وتحديد طبيعته القانونية	46
المطلب الثاني: تمييز جزاء سحب العمل عن غيره من الجزاءات الإدارية التعاقدية الأخرى	58
الفرع الأول: تمييز جزاء سحب العمل عن الجزاءات الإدارية المالية	59
الفرع الثاني: تمييز جزاء سحب العمل عن الجزاءات الإدارية غير مالية	76
الفرع الثالث: تمييز جزاء سحب العمل عن التصليحات المستعجلة	87
الفرع الرابع: تمييز جزاء سحب العمل عن صور الحرمان من الترخيص	92
المبحث الثاني: الخصائص المميزة لجزاء سحب العمل وأساسه القانوني	99
المطلب الأول: الخصائص العامة لجزاء سحب العمل	100
المطلب الثاني: الأساس القانوني لسلطة الإدارة في توقيع جزاء سحب العمل	130
الفرع الأول: سلطة الإدارة في توقيع جزاء سحب العمل على أساس فكرة السلطة العامة	131
الفرع الثاني: سلطة الإدارة في توقيع الجزاءات على أساس فكرة المرفق العام ..	137
الفصل الثاني: حالات سحب العمل من المقاول في عقود المقاولات العامة	145
المبحث الأول: حالات تتعلق بالمركز المالي للمقاول	148
المطلب الأول: حالة إفلاس المقاول وأعباءه	149
الفرع الأول: إفلاس المقاول في عقود المقاولات العامة	149
الفرع الثاني: أعباء المقاول في عقود المقاولات العامة	154

المطلب الثاني: حالة تصفية الشركة المتعاقدة والحجز على أموال المقاول المتعاقد مع الإدارة	158
الفرع الأول: تصفية الشركة المتعاقدة مع الإدارة	159
الفرع الثاني: الحجز على أموال المقاول المتعاقد مع الإدارة	162
المطلب الثالث: حالة مصالحة المقاول مع دائنيه وحالة قيام المقاول بالتنفيذ تحت اشراف دائنيه	166
الفرع الأول: حالة مصالحة المقاول مع دائنيه والتنازل عن حقوقه لصالحهم	167
الفرع الثاني: حالة التنفيذ تحت اشراف دائني المقاول وبموافقته	170
المبحث الثاني: حالات ترتبط بتأييد المهندس المشرف	172
المطلب الأول: حالة تخلي المقاول عن المقاولة وعجزه عن التنفيذ	173
الفرع الأول: حالة تخلي المقاول عن المقاولة	173
الفرع الثاني: حالة عجز المقاول عن التنفيذ	183
المطلب الثاني: حالة اهمال المقاول لتنفيذ المقاولة واخفاقه	185
الفرع الأول: حالة اهمال المقاول للتنفيذ	186
الفرع الثاني: حالة اخفاق المقاول	188
المبحث الثالث: حالة عدم التزام المقاول بالتنفيذ شخصيا	192
المطلب الأول: حالة التنازل عن المقاولة	192
الفرع الأول: حالة التنازل عن عقد المقاولة بموافقة الإدارة ونتائجه	192
الفرع الثاني: حالة التنازل عن عقد المقاولة	200
بدون موافقة الإدارة ونتائجه	200
المطلب الثاني: حالة التعاقد من الباطن	209
الفرع الأول: حالة موافقة الإدارة على التعاقد من الباطن واثاره	210
الفرع الثاني: حالة التعاقد من الباطن بدون موافقة الإدارة واثاره	229
المبحث الرابع: حالات تتعلق بالسلطة التقديرية للإدارة	240
المطلب الأول: حالة الإخلال بينود العقد	240
الفرع الأول: عدم مراعاة المقاول لمدة التنفيذ والجزاء المترتب عليها	241

الفرع الثاني: حالة عدم التزام المقاول بضمان سير المرفق العام	248
المطلب الثاني: سحب العمل في حالة بلوغ الغرامات التأخيرية حدا معيناً	259
الفرع الأول: مفهوم الغرامات التأخيرية وطبيعتها القانونية	260
الفرع الثاني: سحب العمل نتيجة لبلوغ الغرامات التأخيرية حدا معيناً	273
الفصل الثالث: الضوابط والأسباب القانونية لمشروعية جزاء سحب العمل	279
المبحث الأول: الضوابط الشكلية والموضوعية والاجرائية لتوقيع جزاء سحب العمل	283
المطلب الأول: الضوابط الشكلية السابقة لتوقيع جزاء سحب العمل	284
الفرع الأول: وجوب أذار المقاول قبل توقيع جزاء سحب العمل	285
الفرع الثاني: المهلة الزمنية	295
الفرع الثالث: تسبيب قرار جزاء سحب العمل (Motivation)	308
المطلب الثاني: الضوابط الموضوعية المعاصرة لتوقيع جزاء سحب العمل	318
الفرع الأول: وقوع خطأ جسيم من قبل المتعاقد	320
الفرع الثاني: التناسب بين قرار الجزاء والمخالفة	331
المطلب الثالث: الضوابط الاجرائية لجزاء سحب العمل في عقود المقاولات العامة	339
الفرع الأول: صدور قرار بسحب العمل	339
الفرع الثاني: إجراء ذرعة واقع الحال (ذرعة الوضع الراهن)	349
المبحث الثاني: الأسباب القانونية لأعفاء المقاول من المسؤولية	362
المطلب الأول: نظرية القوة القاهرة	363
الفرع الأول: مفهوم القوة القاهرة	363
الفرع الثاني: الشروط الواجب توافرها في القوة القاهرة وأهم تطبيقاتها	369
المطلب الثاني: نظرية الظروف الطارئة l'imprévision	379
الفرع الأول: مفهوم الظروف الاستثنائية (الطارئة) L'imprévision	379
الفرع الثاني: شروط تطبيق نظرية الظروف الطارئة وأثارها القانونية	381
المطلب الثالث: نظرية فعل الإدارة (عمل الأمير) le fait de prince	388
الفرع الأول: مفهوم نظرية عمل الأمير وشروطها القانونية	389

الفرع الثاني: الآثار القانونية لنظرية عمل الأمير وتطبيقاتها	393
المطلب الرابع: نظرية الصعوبات المادية غير المتوقعة	396
الفرع الأول: مفهوم نظرية الصعوبات المادية غير المتوقعة وشروطها القانونية	397
الفرع الثاني: الآثار القانونية المترتبة على تطبيق نظرية الصعوبات المادية غير المتوقعة	402
الفصل الرابع: الآثار القانونية لجزاء سحب العمل والرقابة القضائية عليه	407
المبحث الأول: الآثار القانونية لجزاء سحب العمل	410
المطلب الأول: آثار سحب العمل بالنسبة لطرفي العقد	410
الفرع الأول: آثار جزاء سحب العمل بالنسبة لجهة الإدارة	411
الفرع الثاني: آثار سحب العمل بالنسبة للمتعاقد	459
المطلب الثاني: المسؤولية التعاقدية لجهة الإدارة في جزاء سحب العمل	470
الفرع الأول: انعقاد مسؤولية الإدارة حال انتفاء تقصير المقاول	471
الفرع الثاني: انعقاد مسؤولية الإدارة لعدم اعدار المقاول	476
الفرع الثالث: انعقاد مسؤولية الإدارة لعدم بذلها عناية الوكيل	478
المبحث الثاني: التسوية القضائية لمنازعات سحب العمل	482
المطلب الأول: الاختصاص القضائي في منازعات سحب العمل	482
الفرع الأول: القضاء المختص بالنظر في منازعات سحب العمل	484
الفرع الثاني: نطاق الرقابة القضائية لجزاء سحب العمل	499
المطلب الثاني: الطعن بقرار سحب العمل والغائه	518
الفرع الأول: الطعن بقرار سحب العمل وتقدير التعويض	519
الفرع الثاني: إلغاء قرار سحب العمل	526
الفرع الثالث: رقابة القضاء على تنفيذ قرار سحب العمل	536
الخاتمة	539
قائمة المصادر والمراجع	553
المحتويات	605