

عبد الرزاق السنهوري

الوسيط

في شرح القانون المدني

الجزء الثاني
نظرية الالتزام بوجه عام
الاثبات - آثار الالتزام

تحديث وتنقيح
المستشار أحمد مدحت المراغي
رئيس محكمة النقض الأسبق

دار الشروق

عبد الرزاق أحمد السَّهْوي

الوسيط

في شرح القانون المدني

الجزء الثاني

نظرية الالتزام بوجه عام
الاثبات - آثار الالتزام

تحديث وتنقيح
المستشار أحمد مدحت المرافي
رئيس محكمة النقض الأسبق

طبعة تحتوي على آخر المستجدات في التشريع وأحكام النقض والتميز والفقه

٢٠١٠

دار الشروق

فهرس لمشمتملات الجزء الثانى

خطة البحث	٥
إقامة نظرية الالتزام على فكرة التصرف القانونى والواقعة القانونية	٥
الرجوع إلى التقسيم التقليدى: مصادر الالتزام والالتزام فى ذاته	٩
القسم الأول	
الإثبات	
خطة البحث	١٣
مقدمة	١٤
١) نظرة عامة فى الإثبات	١٤
أولاً: تعريف الإثبات وأهميته ومكانه فى القانون	١٤
(أ) تعريف الإثبات وأهميته	١٤
(ب) مكان الإثبات فى القانون	١٦
ثانياً: المبادئ الرئيسية التى تقوم عليها قواعد الإثبات	٢٥
(أ) مبدأ النظام القانونى للإثبات	٢٥
(ب) مبدأ حياد القاضى	٢٨
(ج) مبدأ دور الخصوم الإيجابى - الحق فى الإثبات	٣٠
٢) مسائل الإثبات	٤٣
أولاً: محل الإثبات	٤٣
(أ) ما هو محل الإثبات	٤٣
(ب) الشروط الواجب توافرها فى محل الإثبات	٥١
ثانياً: عبء الإثبات	٥٧
(أ) عبء الإثبات من ناحية المبدأ	٥٩

- (ب) عبء الإثبات من ناحية التطبيق ٦٩
- ثالثاً: طرق الإثبات ٧٩
- (أ) ما هى طرق الإثبات (سلطة الخصوم وسلطة محكمة النقض فى شأنها) ٧٩
- (ب) تقسيم طرق الإثبات (تقسيمات خمسة) ٨٩

الباب الأول

طرق الإثبات ذات القوة المطلقة

- الكتابة ٩٤
- الورقة والسند والتصرف ٩٤
- أنواع الأوراق وقوتها فى الإثبات ٩٤
- الفروق ما بين الورقة الرسمية والورقة العرفية ٩٦

الفصل الأول

الأوراق الرسمية

- الفرع الأول: الشروط الواجب توافرها لصحة الورقة الرسمية ٩٨
- المبحث الأول: صدور الورقة الرسمية من موظف عام أو شخص مكلف بخدمة عامة ١٠١
- المبحث الثانى: اختصاص الموظف من حيث الموضوع ومن حيث المكان ١٠٨
- المطلب الأول: اختصاص الموظف من حيث الموضوع ١٠٨
- المطلب الثانى: اختصاص الموظف من حيث المكان ١١١
- المبحث الثالث: مراعاة الأوضاع التى قررها القانون ١١٣
- المبحث الرابع: جزاء الإخلال بشرط من هذه الشروط ١١٧
- الفرع الثانى: حجية الورقة الرسمية فى الإثبات ١٢٤
- المبحث الأول: حجية الورقة الرسمية فيما بين الطرفين ١٢٥
- المبحث الثانى: حجية الورقة الرسمية بالنسبة إلى الغير ١٣٦
- المبحث الثالث: حجية الورقة الرسمية فيما يتعلق بالصور ١٣٩

الفصل الثانى

الأوراق العرفية

- الفرع الأول: الأوراق العرفية المعدة للإثبات ١٥٣
- المبحث الأول: الشروط الواجب توافرها لصحة الورقة العرفية ١٥٣
- المبحث الثانى: حجية الورقة العرفية فى الإثبات ١٦٣
- المطلب الأول: حجية الورقة العرفية فيما بين الطرفين ١٦٤
- المطلب الثانى: حجية الورقة العرفية بالنسبة إلى الغير ١٨٠
- (أ) حجية الورقة العرفية بالنسبة إلى الغير من حيث صدورهما ممن وقع عليها ١٨٠
- (ب) حجية الورقة العرفية بالنسبة إلى الغير من حيث صحة الوقائع التى وردت بها ١٨١
- (ج) حجية الورقة العرفية بالنسبة إلى الغير من حيث صحة التاريخ الذى تحمله الورقة ١٨٢
- (أولاً) النصوص القانونية ١٨٣
- (ثانياً) من هو المقصود بالغير فى تاريخ الورقة العرفية ١٨٥
- (ثالثاً) الأوراق العرفية التى تخضع لقاعدة ثبوت التاريخ ٢١١
- (رابعاً) الطرق القانونية التى يصبح بها التاريخ ثابتاً ٢١٤
- المطلب الثالث: حجية الورقة العرفية فيما يتعلق بالصور ٢٢٠
- الفرع الثانى: الأوراق العرفية غير المعدة للإثبات ٢٢٨
- المبحث الأول: الرسائل والبرقيات ٢٢٩
- المبحث الثانى: دفاتر التجار ٢٣٩
- المطلب الأول: الدفاتر التجارية ٢٤١
- المطلب الثانى: قوة الدفاتر التجارية فى الإثبات ٢٤٦
- المبحث الثالث: الدفاتر والأوراق المنزلية ٢٥٢
- المبحث الرابع: التأشير ببراءة ذمة المدين ٢٥٩
- المطلب الأول: التأشير على سند فى يد الدائن ٢٦٢
- المطلب الثانى: التأشير على سند أو مخالصة فى يد المدين ٢٦٦

ملحق للباب الأول: فى شأن تنظيم التوقيع الالكترونى ٢٧٣

الباب الثانى

طرق الإثبات ذات القوة المحدودة

البينة والقرائن القضائية

طرق الإثبات ذات القوة المحدودة اليمين المتممة (إحالة) ٢٩٦

تعادل البينة والقرائن القضائية من حيث قوة الإثبات ٢٩٦

الفرع الأول: البينة أو الشهادة ٢٩٦

المبحث الأول: أنواع البينة ٢٩٧

المبحث الثانى: سلطة القاضى الواسعة فى تقدير البينة ٣٠٥

المبحث الثالث: القواعد التى تتبع فى سماع البينة ٣١٣

الفرع الثانى: القرائن القضائية ٣١٦

المبحث الأول: عناصر القرينة القضائية وسلطة القاضى فى تقديرها ٣١٨

المبحث الثانى: تكييف القرائن بوجه عام وتحولها من قرائن قضائية إلى قرائن قانونية ٣٢٧

الفصل الثانى

قوة البينة والقرائن فى الإثبات

الفرع الأول: قوة البينة والقرائن فى الإثبات ٣٣٠

المبحث الأول: الوقائع القانونية المادية ٣٣٠

المبحث الثانى: التصرفات القانونية التجارية ٣٣٨

الفرع الثانى: قوة الإثبات المحدودة للبينة والقرائن ٣٤٣

المبحث الأول: القاعدة العامة ٣٤٤

المطلب الأول: لا تقبل البينة والقرائن فى تصرفات قانونية تزيد قيمتها على ألف جنيه ٣٥٥

(١) تحديد التصرف القانونى ٣٥٩

(٢) تحديد قيمة الالتزام ٣٦١

المطلب الثانى: لا تقبل البينة والقرائن فيما يخالف الكتابة أو يجاوزها ٣٧٤

المبحث الثاني: الاستثناءات	٣٨٩
المطلب الأول: مبدأ الشبوت بالكتابة.....	٣٩٠
(١) وجود ورقة مكتوبة.....	٣٩٣
(٢) صادرة من الخصم أو ممن يمثله	٤٠٢
(٣) تجعل المدعى به قريب الاحتمال	٤٠٨
المطلب الثاني: قيام المانع من الحصول على الكتابة أو من تقديمها	٤١٧
(١) قيام المانع من الحصول على الكتابة	٤١٩
(أ) المانع المادى.....	٤٢٠
(ب) المانع الأدبى	٤٢٧
(٢) قيام المانع من تقديم الكتابة لفقدها بسبب أجنبى.....	٤٣٣

الباب الثالث

الطرق المعفية من الإثبات

الإقرار واليمين والقرائن القانونية.....	٤٣٨
---	-----

الفصل الأول

الإقرار

تعريف الإقرار بوجه عام	٤٣٨
صور الإقرار وشكله	٤٤٣
الإقرار غير القضائى	٤٤٦
الإقرار القضائى	٤٥٢
الفرع الأول: أركان الإقرار	٤٥٢
الركن الأول: اعتراف الخصم	٤٥٣
الركن الثانى: واقعة قانونية مدعى بها	٤٦٠
الركن الثالث: أمام القضاء	٤٦١
الركن الرابع: أثناء سير الدعوى.....	٤٦٣

٤٦٥	الفرع الثاني: حجية الإقرار
٤٦٧	المبحث الأول: الإقرار حجة قاطعة على المقر
٤٧٠	المبحث الثاني: الإقرار حجة قاصرة على المقر
٤٧٣	المبحث الثالث: التجزئة في الإقرار

الفصل الثاني

اليمين

٤٨٣	الفرع الأول: اليمين الحاسمة
٤٨٦	المبحث الأول: توجيه اليمين الحاسمة
٤٨٦	المطلب الأول: من يوجه اليمين الحاسمة
٤٩٨	المطلب الثاني: لمن توجه اليمين الحاسمة
٥٠٢	المطلب الثالث: متى توجه اليمين الحاسمة
٥٠٧	المطلب الرابع - موضوع اليمين الحاسمة
٥١٧	المطلب الخامس - عدم جواز الرجوع في اليمين الحاسمة
٥٢١	المبحث الثاني: الآثار التي تترتب على توجيه اليمين الحاسمة
٥٢١	المطلب الأول: حلف الخصم لليمين الحاسمة
٥٣٠	المطلب الثاني: رد الخصم لليمين الحاسمة على خصمه
٥٣٤	المطلب الثالث: النكول عن اليمين الحاسمة
٥٣٨	المطلب الرابع: حجية اليمين الحاسمة
٥٤٠	الفرع الثاني: اليمين المتممة
٥٤٢	(١) توجيه اليمين المتممة
٥٤٩	(٢) الآثار التي تترتب على توجيه اليمين المتممة
٥٥٣	(٣) صور خاصة من اليمين المتممة
٥٥٤	يمين الاستيثاق
٥٥٧	يمين الاستظهار

٥٥٩ يمين التقويم

الفصل الثالث

القرائن القانونية وحجية الأمر المقضى

- ٥٦١ الفرع الأول: القرائن القانونية.
- ٥٦٣ المبحث الأول: ركن القرينة القانونية والمهمة التي تقوم بها هذه القرينة.
- ٥٦٧ المبحث الثاني: حجية القرينة القانونية فى الإثبات.
- ٥٦٨ المطلب الأول: القرينة القانونية القاطعة أو المطلقة.
- ٥٨٢ المطلب الثانى: القرينة القانونية غير القاطعة أو النسبية أو البسيطة.
- ٥٨٧ الفرع الثانى: حجية الأمر المقضى.
- ٥٨٧ تمهيد.
- ٦١٠ المبحث الأول: الشروط الواجب توافرها فى الحكم.
- ٦١١ المطلب الأول: حكم قضائى.
- ٦٢١ المطلب الثانى: حكم قطعى.
- ٦٣٢ المطلب الثالث: التمسك بالحجية فى منطوق الحكم لا فى أسبابه.
- ٦٤٢ المبحث الثانى: الشروط الواجب توافرها فى الحق المدعى به.
- ٦٤٣ المطلب الأول: اتحاد الخصوم.
- ٦٥٧ المطلب الثانى: اتحاد المحل.
- ٦٦٩ المطلب الثالث: اتحاد السبب.

القسم الثانى

آثار الالتزام

- ٦٨٩ تمهيد.
- ٦٨٩ (١) تنفيذ الالتزام.
- ٦٩٢ (٢) الالتزام الطبيعى والالتزام المدنى.
- ٦٩٤ (١) الالتزام الطبيعى.

- ٦٩٥ (أ) الحالات التي يقوم فيها الالتزام الطبيعي .
- ٧٠٨ (ب) الآثار التي تترتب على الالتزام الطبيعي .
- ٧١٨ (٢) الالتزام المدني .

الباب الأول

التنفيذ العيني

- ٧١٩ متى يكون التنفيذ العيني وكيف يكون .

الفصل الأول

متى يكون التنفيذ العيني

- ٧١٩ النصوص القانونية .
- ٧٢٠ شروط أربعة: .
- ٧٢٠ الشرط الأول: أن يكون التنفيذ العيني ممكنًا .
- ٧٢٢ الشرط الثاني: أن يطلب الدائن التنفيذ العيني أو يتقدم به المدين .
- الشرط الثالث: ألا يكون في التنفيذ العيني إرهاب للمدين أو يكون فيه إرهاب ولكن العدول عنه يلحق بالدائن ضررًا جسيمًا . ٧٢٥
- ٧٢٨ الشرط الرابع: إغذار المدين .

الفصل الثاني

كيف يكون التنفيذ العيني

- ٧٣٠ الفرع الأول: موضوع التنفيذ العيني .
- ٧٣٠ المبحث الأول: الالتزام بنقل ملكية أو حق عيني آخر .
- ٧٣١ المطلب الأول: محل الالتزام شيء معين بالذات يملكه الملتزم .
- ٧٣٥ المطلب الثاني: محل الالتزام شيء لم يعين إلا بنوعه .
- ٧٣٨ المبحث الثاني: الالتزام بعمل .
- ٧٣٩ المطلب الأول: الالتزام ببذل عناية .
- ٧٤٢ المطلب الثاني: الالتزام بالتسليم .

المطلب الثالث: الالتزام بإنجاز عمل معين	٧٤٧
المبحث الثالث: الالتزام بالامتناع عن عمل	٧٥٢
الفرع الثاني: وسائل التنفيذ العيني	٧٥٥
المبحث الأول: الإكراه البدني	٧٥٦
المبحث الثاني: التهديد المالي	٧٥٩
المطلب الأول: شروط الحكم بالتهديد المالي ومميزاته وطبيعته وسنده القانوني ..	٧٦١
المطلب الثاني: أثر الحكم بالتهديد المالي	٧٧٠

الباب الثاني

التنفيذ بطريق التعويض

متى يكون التنفيذ بطريق التعويض	٧٧٤
التنفيذ بطريق التعويض يتناول كل التزام أيا كان مصدره	٧٧٥
وسائل تنفيذ التعويض	٧٧٦
كيفية تقدير التعويض	٧٧٦

الفصل الأول

التعويض القضائي

الفرع الأول: الإعذار	٧٧٧
النصوص القانونية	٧٧٧
معنى الإعذار	٧٧٩
كيف يتم الإعذار	٧٨٠
الحالات التي لا ضرورة فيها للإعذار	٧٨٣
النتائج القانونية التي تترتب على الإعذار	٧٨٨
الفرع الثاني: تقدير القاضي للتعويض	٧٨٩
نوعا التعويض	٧٨٩
عناصر التعويض	٧٩١

٧٩٣	الضرر المباشر والضرر المتوقع الحصول
٧٩٣	تقدير التعويض بمبلغ من النقود
٧٩٤	شروط استحقاق التعويض
٧٩٥	الخطأ (إحالة)
٧٩٥	الضرر (إحالة)
٧٩٦	علاقة السببية (إحالة)
٧٩٦	التعديل الاتفاقي لقواعد المسؤولية (إحالة)

الفصل الثاني

التعويض الاتفاقي أو الشرط الجزائي

٧٩٨	الفرع الأول: شروط استحقاق الشرط الجزائي وتكييفه القانوني
٨٠٠	المبحث الأول: شروط استحقاق الشرط الجزائي
٨٠٥	المبحث الثاني: التكييف القانوني للشرط الجزائي
٨١٠	الفرع الثاني: ما يترتب على الشرط الجزائي من الأثر
٨١٢	المبحث الأول: متى يجوز تخفيض الشرط الجزائي
٨١٨	المبحث الثاني: متى تجوز زيادة الشرط الجزائي

الفصل الثالث

التعويض القانوني أو الفوائد

٨٢٣	الفرع الأول: شروط استحقاق الفوائد
٨٢٦	(١) الشروط التي تحدد منطقة استحقاق الفوائد
٨٣١	(٢) شروط استحقاق الفوائد التأخيرية
٨٤٠	(٣) شروط استحقاق الفوائد التعويضية
٨٤٢	الفرع الثاني: مقدار الفوائد كما حددها القانون
٨٤٣	المبحث الأول: سعر الفائدة
٨٥١	المبحث الثاني: جواز النزول عن الحدود المقررة وجواز الزيادة عليها

- المطلب الأول: جواز النزول عن الحدود المقررة لسعر الفائدة. ٨٥٢
- المطلب الثانى: جواز الزيادة عن الحدود المقررة لسعر الفائدة..... ٨٦٤

الباب الثالث

أموال المدين تكفل تنفيذ التزاماته

- ما يكفل حقوق الدائنين من وسائل تنفيذ ووسائل ضمان ٨٦٩
- أموال المدين ضامنة لالتزاماته..... ٨٦٩
- الطرق التحفظية والطرق التنفيذية..... ٨٧١
- طرق وسطى ما بين التحفظية والتنفيذية..... ٨٧٤

الفصل الأول

الدعوى غير المباشرة والدعوى المباشرة

- الفرع الأول: شروط الدعوى غير المباشرة. ٨٧٦
- المبحث الأول: الشروط التى ترجع إلى الدائن. ٨٧٨
- المبحث الثانى: الشروط التى ترجع إلى المدين ٨٨٣
- المبحث الثالث: الشروط التى ترجع إلى الحق الذى يستعمله الدائن باسم المدين. . ٨٨٧
- الفرع الثانى: الآثار التى تترتب على الدعوى غير المباشرة. ٨٩٦
- المبحث الأول: آثار الدعوى غير المباشرة بالنسبة إلى المدين. ٨٩٧
- المبحث الثانى: آثار الدعوى غير المباشرة بالنسبة إلى الخصم..... ٨٩٩
- المبحث الثالث: آثار الدعوى غير المباشرة بالنسبة إلى الدائن. ٩٠١
- الفرع الثالث: الدعوى المباشرة. ٩٠٣
- المبحث الأول: حالات الدعوى المباشرة فى التقنين المدنى المصرى. ٩٠٥
- المبحث الثانى: الأساس القانونى والتصوير الفنى للدعوى المباشرة..... ٩١٢

الفصل الثانى

الدعوى البولصية

- الفرع الأول: شروط الدعوى البولصية ٩٢١

المبحث الأول: الشروط التى ترجع إلى الدائن	٩٢٥
المبحث الثانى: الشروط التى ترجع إلى التصرف المطعون فيه	٩٢٨
المطلب الأول: تصرف قانونى	٩٢٨
المطلب الثانى: تصرف مفقر	٩٣١
المطلب الثالث: تصرف تال فى الوجود لحق الدائن	٩٣٨
المبحث الثالث: الشروط التى ترجع إلى المدين	٩٤٢
المطلب الأول: الإعسار	٩٤٢
المطلب الثانى: الغش والتواطؤ	٩٤٨
المبحث الرابع: التقادم فى الدعوى البولصية	٩٥٨
الفرع الثانى: الآثار التى تترتب على الدعوى البولصية	٩٦١
المبحث الأول: أثر الدعوى البولصية بالنسبة إلى الدائن	٩٦٦
المبحث الثانى: أثر الدعوى البولصية بالنسبة إلى المدين ومن تصرف له المدين ..	٩٧٣

الفصل الثالث

دعوى الصورية

الفرع الأول: تحديد الصورية	٩٧٨
معنى الصورية وأنواعها: الصورية المطلقة والصورية بطريق التستر	٩٧٨
والصورية بطريق المضادة والصورية بطريق التسخير	٩٨٠
شروط تحقق الصورية	٩٨١
تمييز الصورية عن حالات مشابهة	٩٨٢
منطقة الصورية	٩٨٤
الفرع الثانى: أحكام الصورية	٩٨٥
المبحث الأول: أحكام الصورية بالنسبة إلى المتعاقدين والخلف العام	٩٨٧
المبحث الثانى: أحكام الصورية بالنسبة إلى الغير	٩٩٣
المبحث الثالث: الصورية من حيث الدعوى وطرق الإثبات	١٠٠٨

- (١) من حيث الدعوى ١٠٠٨
- (٢) من حيث طرق الإثبات ١٠١١
- الفرع الثالث: مقارنة دعوى الصورية بكل من الدعوى البولصية والدعوى
- غير المباشرة. ١٠١٧
- المبحث الأول: مقارنة دعوى الصورية بالدعوى البولصية. ١٠١٧
- المبحث الثانى: مقارنة دعوى الصورية بالدعوى غير المباشرة. ١٠٢١

الفصل الرابع

الحق فى الحبس

- تمهيد - تكييف الحق فى الحبس: ١٠٢٤
- كيف نشأ الحق فى الحبس ١٠٢٤
- الحق فى الحبس فى القانون المدنى الفرنسى ١٠٢٥
- حق الحبس فى التقنين المدنى المصرى السابق ١٠٢٦
- الحق فى الحبس فى التقنين المصرى الجديد. ١٠٢٩
- الفرع الأول: نشوء الحق فى الحبس. ١٠٣٢
- المبحث الأول: الشروط الواجب توافرها لنشوء الحق فى الحبس. ١٠٣٤
- الشرط الأول: دينان متقابلان. ١٠٣٤
- الشرط الثانى: قيام الارتباط ما بين الدينين. ١٠٤٠
- كيف يستعمل الدائن الحق فى الحبس عند توافر شرطيه. ١٠٤٥
- المبحث الثانى: تطبيقات على الحق فى الحبس. ١٠٤٧
- المطلب الأول: تطبيقات منصوص عليها فى القانون. ١٠٤٧
- (١) تطبيقات تقوم على الارتباط القانونى أو التبادلى. ١٠٤٧
- (٢) تطبيقات تقوم على الارتباط المادى أو الموضوعى. ١٠٥١
- المطلب الثانى: تطبيقات غير منصوص عليها فى القانون. ١٠٥٥
- (١) تطبيقات تقوم على الارتباط القانونى أو التبادلى. ١٠٥٦

- ٢) تطبيقات تقوم على الارتباط المادى أو الموضوعى. ١٠٦٢
- الفرع الثانى: الآثار التى تترتب على الحق فى الحبس. ١٠٦٤
- المبحث الأول: حقوق الحابس فى العين. ١٠٦٥
- المطلب الأول: علاقة حابس العين بمالكها. ١٠٦٥
- المطلب الثانى: علاقة حابس العين بالغير. ١٠٦٨
- المبحث الثانى: واجبات الحابس للعين. ١٠٧١
- الفرع الثالث: انقضاء الحق فى الحبس. ١٠٧٥
- المبحث الأول: انقضاء الحق فى الحبس بطريق تبعى. ١٠٧٦
- المبحث الثانى: انقضاء الحق فى الحبس بطريق أصلى. ١٠٧٧

الفصل الخامس

الإعسار

تمهيد: الإعسار المدنى والإفلاس التجارى - الإعسار فى التقنين المدنى السابق

- وفى التقنين المدنى الجديد. ١٠٨٤
- مقومات الإفلاس التجارى. ١٠٨٤
- مقارنة بين الإفلاس التجارى والوسائل المدنية التى تقدم ذكرها. ١٠٨٥
- الإفلاس التجارى والإعسار المدنى. ١٠٨٧
- الإعسار فى التقنين المدنى السابق. ١٠٨٧
- تنظيم الإعسار فى التشريعات الحديثة. ١٠٨٧
- تنظيم الإعسار فى التقنين المدنى الجديد. ١٠٨٨
- الفرع الأول: شهر حالة الإعسار. ١٠٩٠
- المبحث الأول: طرفا دعوى الإعسار. ١٠٩٣
- المبحث الثانى: إجراءات دعوى الإعسار. ١٠٩٤
- الفرع الثانى: الآثار التى تترتب على حالة الإعسار. ١١٠٢
- المبحث الأول: بالنسبة إلى المدين. ١١٠٦

- المبحث الثاني: بالنسبة إلى الدائنين. ١١١٢
- الفرع الثالث: انتهاء حالة الإعسار. ١١١٦
- المبحث الأول: كيف تنتهى دعوى الإعسار. ١١١٦
- المبحث الثاني: ما الذى يترتب على انتهاء حالة الإعسار. ١١٢٠

تم بحمد الله تعالى وتوفيقه المجلد الثانى