وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
جامعة الموصل
كلية الحقوق

حكـــــم العقـــــد

– دراسة تحليلية مقارنة –

ندى محمود ذنون

أطروحة دكتوراه

في القانون الخاص/ القانون المدني

بإشراف

الدكتور أكرم محمود حسين البدو

أستاذ القانون المدني

١٤٤٣هـ ٢٠٢٢م

المستخلص

تتمتع العقود بشكل عام بأهمية بالغة في الحياة بما يساعد في توفير الحماية للأشخاص بطرق مختلفة من خلال وضع إطار منظم للعلاقات والتعاملات اليومية، فالعقد شريعة المتعاقدين وهو ما يحدد الحقوق والالتزامات التي يتم التراضي بشأنها.

إلاّ أنَّ من المواضيع التي لها أهمية بالغة لا تقل عن أهمية العقد ذاته وتكوينه هو موضوع حكم العقد، فالعقود لم توجد لذاتها وإنما هي مجرد وسيلة وجدت لتحقيق أهداف وغايات ومقاصد تلبي حاجات أطرافها ومصالحهم، إذ يقف وراء كل عقد مسمى أو غير مسمى حكم يترتب عليه هو مقصوده وغرضه وأثره.

فإذا انعقد العقد صحيحا نافذا لازما ترتب عليه نوعين من الآثار: الأثر الأول هو أثر أصلي مباشر يمثل حكما له، والثاني هو أثر تبعي يمثل حقوقا له تؤكد الحكم الأصلي وتحفظه.

فحكم العقد هو الأثر الأصلي المباشر في المعقود عليه الذي جعل العقد طريقاً للوصول إليه يثبت حال الانعقاد دون توقف على القبض أو غيره مالم يوجد اتفاق أو نص قانوني يقضي بخلاف ذلك، فضلا عن الآثار الأخرى التبعية التي تؤكد هذا الأثر المحدد لنوع العقد والممثل لوظيفته.

ورغم نص المشرع العراقي على مصطلحي حكم العقد وحقوقه في العديد من نصوصه إلاّ انه لم يوضح المقصود بهما، إلاّ انه أشار إلى مضمونهما فالمادة (٧٣) من القانون المدني بتعريفها للعقد بأنه ارتباط الإيجاب الصادر من أحد العاقدين بقبول الآخر على نحو يثبت أثره في المعقود عليه قد ركزت على حكم العقد ألا وهو الأثر دون الالتزامات الناشئة عن العقد والمترتبة على الطرفين ألا وهي حقوق العقد وهو الأمر الذي نظمته التشريعات العربية المقارنة ونصت عليه.

كما أنَّ المشرع العراقي وأن كان يخلو من نص صريح إزاء مصطلح حكم العقد إلاّ انه اعتمد التفريق بينه وبين حقوق العقد وإن كان بشكل غير مباشر وذلك في المواد (١٤٣،١٤٤) من القانون المدني ، فثبوت الملكية هي حكم لجانب من العقود ولاسيما عقود المعاوضات الواردة على الأعيان أما الالتزام بالتسليم فهو من حقوق العقد.

وهناك ارتباط بين حكم العقد وحقوقه ، فلحقوق العقد وظائف ثلاث ، فهي تؤكد وتكمل وتحفظ هذا الحكم ونستدل على ذلك بما جاء في الفقرة (٢) من المادة (١٤٢) من القانون المدني العراقي التي توضح بأنه إذا أنشأ العقد التزامات وحقوقا شخصية تتصل بالشيء ، فهي

تنتقل إلى الخلف في الوقت الذي ينتقل فيه الشيء إذا كانت من مستلزماته وكان الخلف الخاص يعلم بها وقت انتقال الشيء إليه.

وإن لحكم العقد خصائص عدة، فهو ذو طابع مادي مثلاً في عقد البيع فهو من جهة العاقدين المتبايعين غاية يسعيان إليها من العقود وإذا نظرنا إليه من جهة الشارع كان هو الحكم والأثر الذي يقره التشريع كنتيجة للعقد بعد وقوعه. كما يعد حكم العقد ممثلا لوظيفة التصرف القانوني أي الغرض القانوني الذي يرمي إليه التصرف القانوني. كما انه محدد لنوع التصرف وهل العقد من عقود التمليكات أم الضمان أم الحفظ أم غيرها.

والله الموفق

Abstract

Contracts in general have a great importance in life, which helps in providing protection for people in different ways by setting an organizing framework for daily relationships and transactions. The contract is the law of retirees ,which determines the rights and obligations that are upon .

However, one of the topics of great importance no less than the importance of the contract itself and its formation is the subject of the contract rule. Contracts did not exist for their own sake .Rather , they are just a means found to achieve goals, objectives ,and purposes that meet the needs and interests of the parties to it . Behind every named or unnamed contract stands a ruling that entails its purpose and effect .

If the contract was concluded valid, enforceable and obligatory, two types of effects would result from it: the first effect is a direct original effect representing a provision for it, and the second is a consequential effect representing rights to it that confirm and preserve the original provision

The rule of the contract is the direct original effect on the contract that made the contract a way to reach it. It proves the state of the contract without stopping the arrest or others unless there is an agreement or legal text to the contrary, in addition to other consequential effects that confirm this specific effect of the type of contract and representative of its

Although the Iraqi legislator stipulated the two terms of contract rule and its rights in many of its texts, he did not clarify what they meant, but he referred to their content, as Article (73) of the Civil Code defines the contract as linking the offer issued by one of the contracting parties to the acceptance of the other in a manner that proves its effect on the contracted upon. It focused on the rule of the contract, which is the effect without the obligations arising from the contract and resulting from the two parties, namely the rights of the contract, which is organized and stipulated by comparative Arab legislation.

Also, the Iraqi legislator, although it is devoid of an explicit text regarding the term contract ruling, has adopted the differentiation between it and contract rights, albeit indirectly, in Articles (143,144) of the Civil Code. As for the obligation to deliver, it is one of the rights of the contract.

There is a link between the rule of the contract and its rights. The rights of the contract have three functions. They confirm, complement and preserve this provision, and we infer from this what was stated in Paragraph (2) of Article (142) of the Iraqi Civil Code, which clarifies that if the contract establishes obligations and personal rights related to the thing, they are It moves to the back at the time when the thing moves if it is one of its requirements and the special successor knows about it at the time the thing moves to it.

And if the rule of the contract has several characteristics, it is of a material nature, for example, in the contract of sale, it is from the point of view of the mutual contracting parties a goal that they seek from the contracts. The contract provision is also representative of the legal disposition function, i.e. the legal purpose to which the legal disposition aims. It also specifies the type of disposal and whether the contract is a contract of ownership, guarantee, custody or other.

Ministry of Higher education and Scientific Research

University of Mosul

College of Law

Rule of the Contract

-Comparative and Analysis Study-

Nada Mahmood Thannoon

Ph.D thesis

in Private law/ civil law

Supervised by:

Dr. Akram Mahmood Hussein Al- Baddou

Professor of the Civil Law

1443 A. H. **2022 A. D.**