



الجمهورية الجزائرية الديمقراطية الشعبية
وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
جامعة الإخوة منتوري قسنطينة 1.



إعداد الأستاذة:

آمال نياف

كلية الحقوق تيجاني هدام

قسم القانون العام

مخططات تلخيصية لمقياس نظرية الحق (المحور الأول المحور الثاني) موجهة لطلبة السنة الأولى ليسانس تطبيق TD

المدخل للعلوم القانونية - نظرية الحق -



السنة الدراسية:

2020 / 2019

المحور الأول

تعريف الحق

النظرية الحديثة

يتزعمها الفقيه البلجيكي جان دابان Jean Dabin

التعريف

ركزت على جوهر الحق: استئثار شخص معين بشيء أو قيمة معينة يخول له التسلط والاختصاص، ويهدف إلى تحقيق مصلحة يحميها القانون لأنها ذات قيمة اجتماعية

النظرية التقليدية

المذهب المختلط

الفقيه كايبتان

التعريف	النقد
مصالحة مادية أو أدبية يحميها القانون بتحويله صاحبها سلطة القيام بالأعمال اللازمة لتحقيق هذه المصلحة	جمع بين المذهب الشخصي والموضوعي وبالتالي تعرض لانتقادات المذهبيين

المذهب الموضوعي

يتزعمه الفقيه الألماني: إرنج Ihering

التعريف	النقد
الحق هو مصلحة مادية أو معنوية يحميها القانون	هذا المذهب عزف الحق بالنظر إلى غايته وهدفه فالمصلحة ليست جوهر الحق والحماية ليست عنصر من عناصر الحق كما أنها لا تنشئ الحق

المذهب الشخصي

يتزعمه الفقيه الألماني: سافيني Savigny

التعريف	النقد
القدرة الإرادية التي يتمتع بها صاحب الحق. أي أن الحق لا يهض إلا بوجود الإرادة	الربط بين الإرادة والحق غير منطقي فالحقوق تثبت حتى لعديبي الإرادة: كالمجنون والصبي

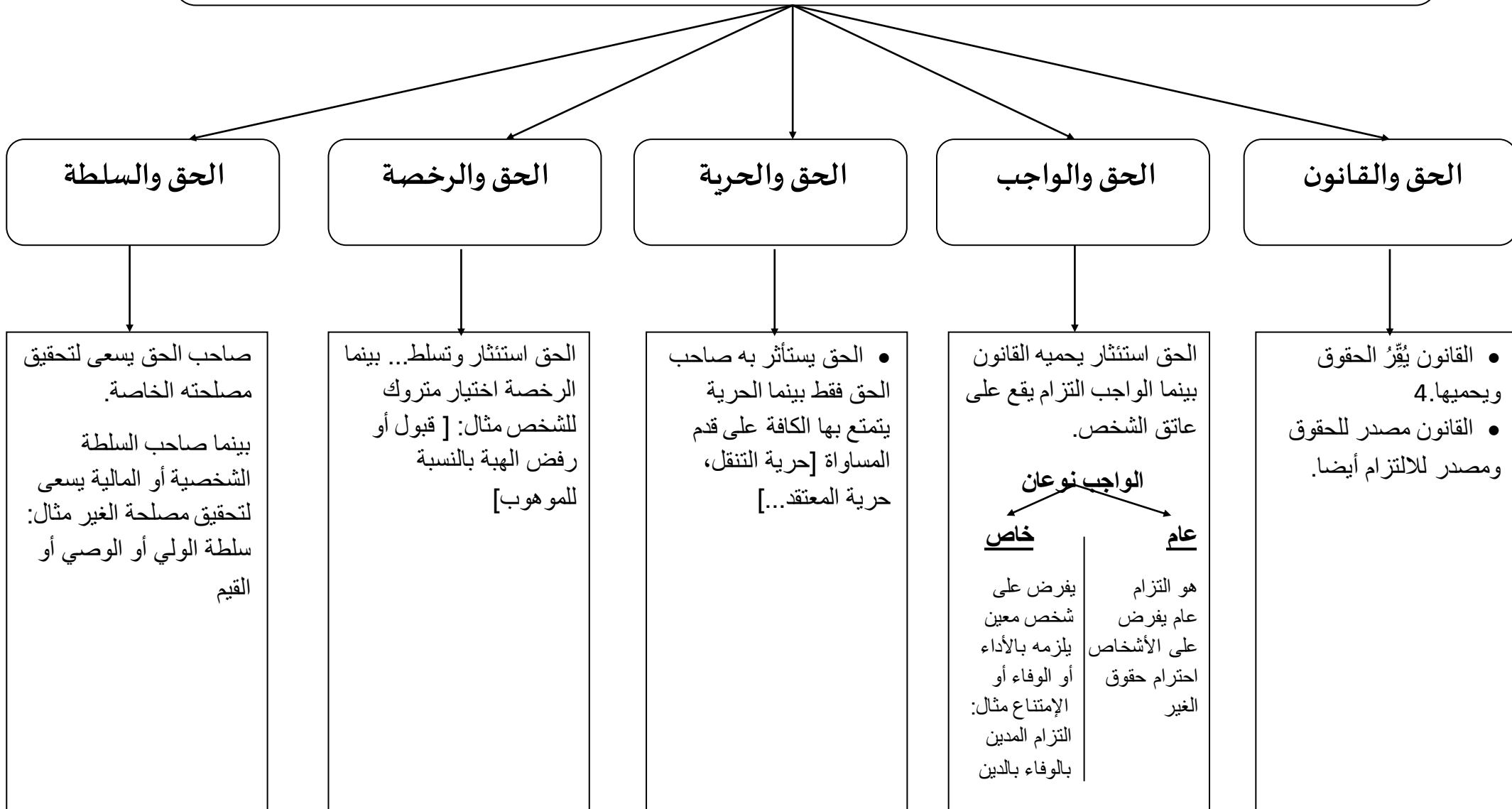
التعاريف المختارة:

- (1) "الحق مزية أو قدرة يقرها القانون ويحميها لشخص معين على شخص آخر أو على شيء معين مادي أو أدبي"
- (2) الحق هو سلطة يقرها القانون لشخص معين يستطيع بمقتضاها القيام بأعمال وتصرفات معينة تحقيقا كمصلحة مشروعة.

السؤال:

يحتوي تعريف الحق حسب النظرية الحديثة على عناصر مكونة له أذكرها مع الشرح.

تمييز الحق عن المصطلحات المشابهة له



الحق والسلطة

صاحب الحق يسعى لتحقيق مصلحته الخاصة.
بينما صاحب السلطة الشخصية أو المالية يسعى لتحقيق مصلحة الغير مثال: سلطة الولي أو الوصي أو القيم

الحق والرخصة

الحق استثنائي وتسلط... بينما الرخصة اختيار متروك للشخص مثال: [قبول أو رفض الهبة بالنسبة للموهوب]

الحق والحرية

• الحق يستأثر به صاحب الحق فقط بينما الحرية يتمتع بها كافة على قدم المساواة [حرية التنقل، حرية المعتقد...]

الحق والواجب

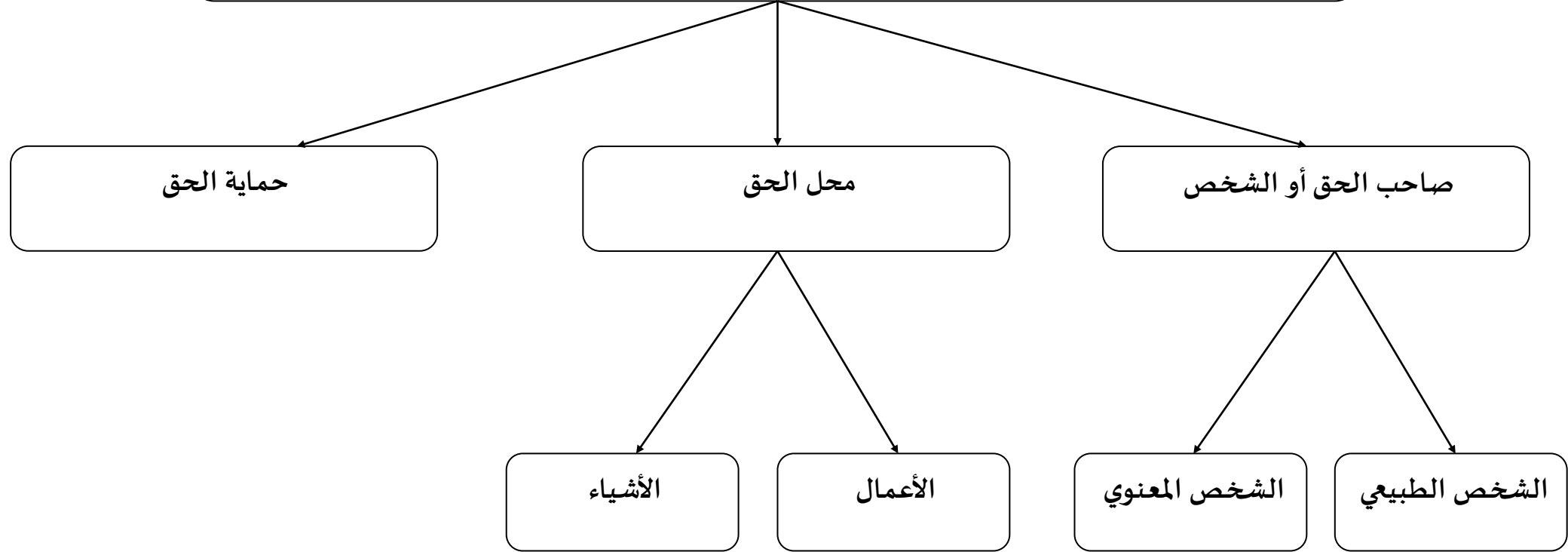
الحق استثنائي يحميه القانون بينما الواجب التزام يقع على عاتق الشخص.
الواجب نوعان
خاص | **عام**
يفرض على شخص معين يلزمه بالأداء أو الوفاء أو الإمتناع مثال: التزام المدين بالوفاء بالدين | هو التزام عام يفرض على الأشخاص احترام حقوق الغير

الحق والقانون

• القانون يُقرّ الحقوق ويحميها. 4
• القانون مصدر للحقوق ومصدر للالتزام أيضا.

المحور الثاني

أركان الحق



صاحب الحق أو الشخص

الركن الأول:

الشخص الطبيعي

أولاً:

المادة 25 من القانون المدني: [تبدأ شخصية الإنسان بتمام ولادته حياً وتنتهي بموته، على أن الجنين يتمتع بالحقوق التي يحددها القانون بشرط أن يولد حياً

].

خصائص الشخصية الطبيعية

الموطن

الذمة المالية

الأهلية

الحالة

الاسم

(1) المواطن العام
(2) المواطن الخاص

مجموع ما للشخص من
حقوق وما عليه من
التزامات ذات قيمة مالية

أهلية الوجوب

أهلية الأداء

الحالة السياسية

الحالة العائلية

الحالة الدينية

الأنواع

التعريف

1- الاسم الحقيقي

2- اسم الشهرة

3- الاسم المستعار

4- الاسم التجاري

يتكون من الاسم من

عنصرين:

(1) الاسم الشخصي

(2) الاسم العائلي

الجانب السلبي

الجانب الإيجابي

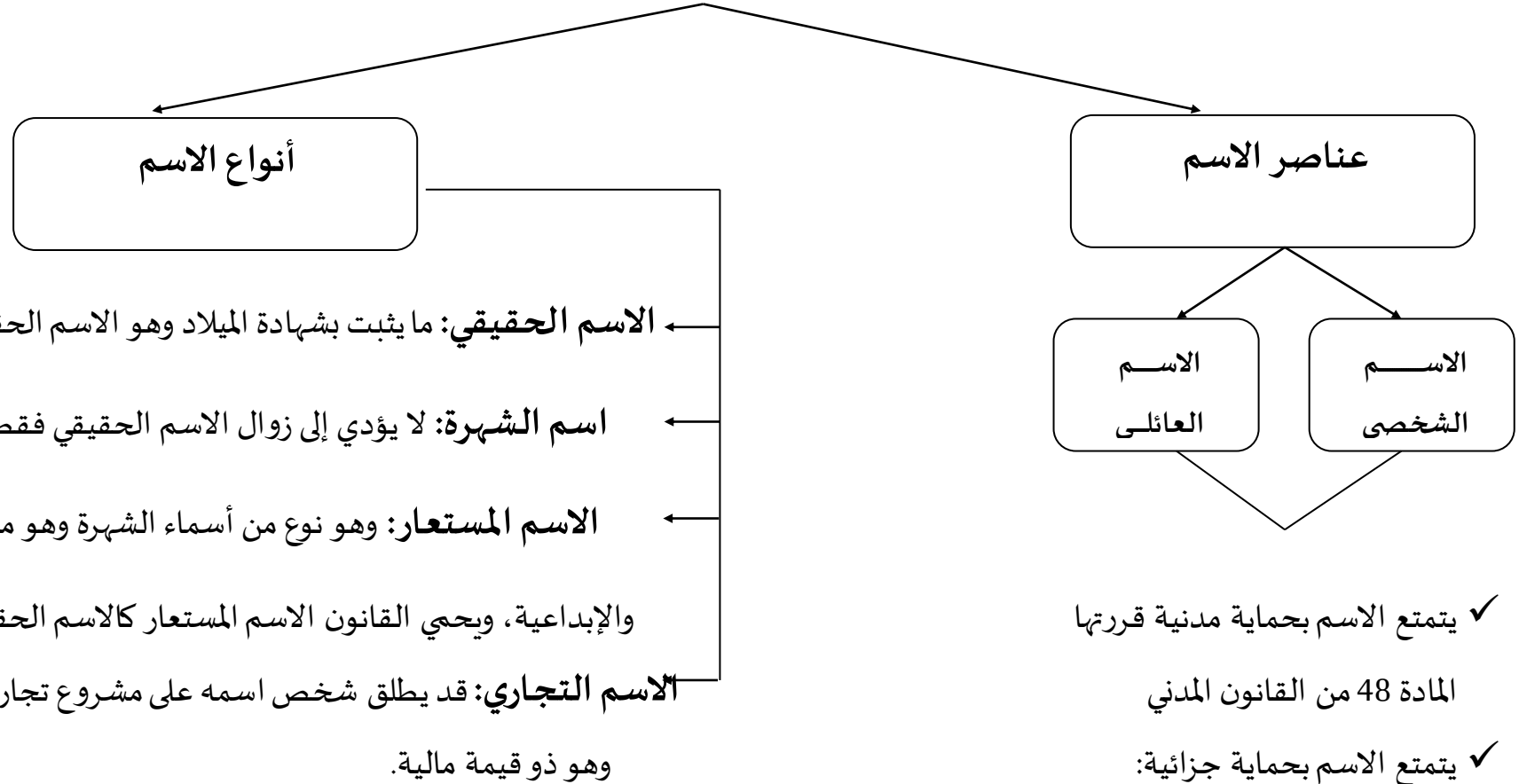
الالتزامات

الحقوق

الاسم

لكل شخص اسم يعرف به ويميزه عن غيره من الناس

المادة 28 من القانون المدني [يجب أن يكون لكل شخص لقب واسم فأكثر ولقب الشخص يلحق أولاده...]



✓ يتمتع الاسم بحماية مدنية قررتها

المادة 48 من القانون المدني

✓ يتمتع الاسم بحماية جزائية:

الجزء الثاني:

الحالة

الحالة العائلية

تحديد مركز الشخص في أسرة معينة باعتباره عضواً فيها ويترتب على ذلك حقوق والتزامات.

أنواع القرابة

قرابة المصاهرة Alliance

وهي تنشأ بين الزوج وأقارب الزوج الآخر لمادة 35 من القانون

قرابة النسب Parenté

كل من يجمعهم أصل واحد المادة 32 من القانون المدني

قرابة غير مباشرة (الحواشي)

علاقة أشخاص يجمعهم أصل واحد دون أن يكون أحدهم فرعاً للآخر
كعلاقة الأخ بأخيه

قرابة مباشرة

تمثل الصلة بين الأصول والفروع
كعلاقة الشخص بأبيه وأمه وجدته وجدته

الحالة الدينية

يترتب على الحالة الدينية بعض الحقوق والواجبات بالنظر إلى دين الشخص.

- المادة الثانية من الدستور الإسلام دين الدولة

الحالة السياسية (الجنسية)

الأجنبي: من لا يحمل جنسية الدولة

الوطني: من يحمل جنسية الدولة

جنسية مكتسبة

المادة 9 من الأمر 05-01
1. الزواج الجزائرية أو جزائري
2. الأجنبي الراغب في التجنس

جنسية أصلية

1. قائمة على أساس حق الدم المادة 6 من قانون الجنسية المدني
2. قائمة على أساس حق الإقليم المادة 7 من قانون الجنسية

الجزء الثالث:

الأهلية

الموانع

.تمتد من الولادة إلى دون ثلاثة عشر سنة المادة 42ق.م.
كل تصرفات الصبي غير المميز باطلة بطلانا مطلقا.

.كل من بلغ سن التمييز (13 سنة) ولم يبلغ سن الرشد المادة 43 ق.م.
وتنقسم التصرفات فيها إلى:

تصرف صحيح إذا كان نافعا له نفعاً محضاً

تصرف باطلاً بطلاناً مطلقاً إذا كان ضاراً له ضرراً مطلقاً

إذا كان التصرف يدور بين النفع والضرر كان باطلاً بطلاناً نسبياً

المادة 40 ق.م

تكتمل أهلية الشخص ببلوغه 19 سنة كاملة

العوارض

مرحلة انعدام التمييز

الصبي المميز ناقص

مرحلة الأهلية الكاملة
(بلوغ سن الرشد)

مراحل أهلية الأداء

الأنواع

أهلية الأداء

Capacité

صلاحية الشخص

لإبرام التصرفات

القانونية.

وهي لا تثبت إلا إذا

أثبت الشخص أنه

قادر على التمييز بين

النفع والضرر.

أهلية الوجوب

Capacité de

صلاحية الشخص لأن

تثبت له حقوق

ويتحمل التزامات، وهي

ثابتة ومقررة للجميع

دون استثناء، فهي

متعلقة بالشخصية

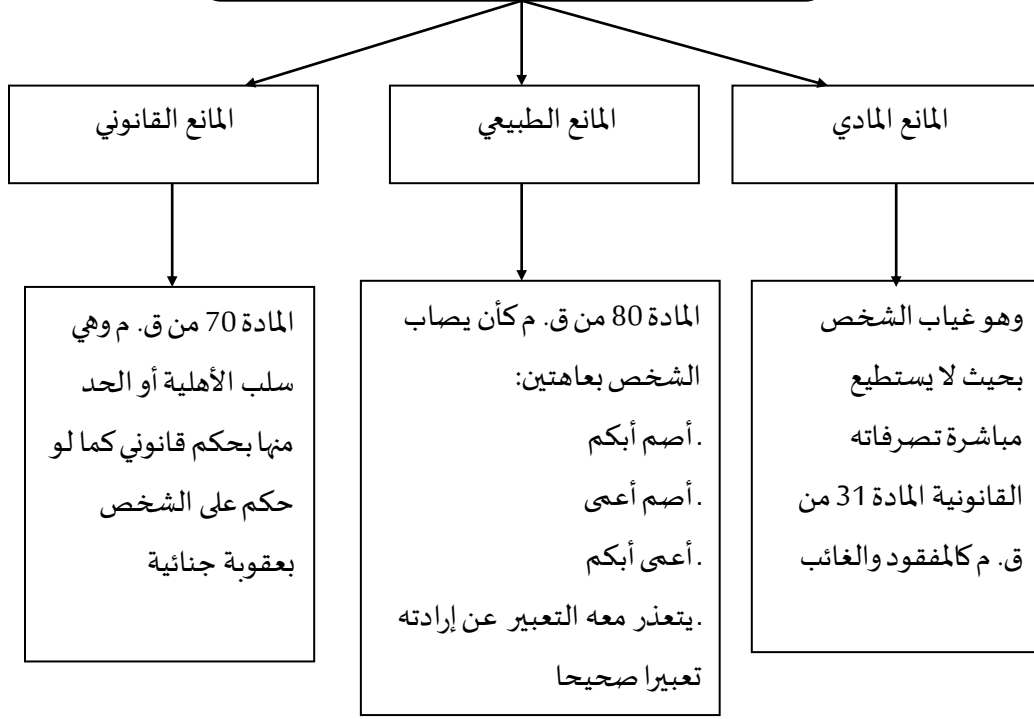
القانونية التي تثبت

للشخص الطبيعي

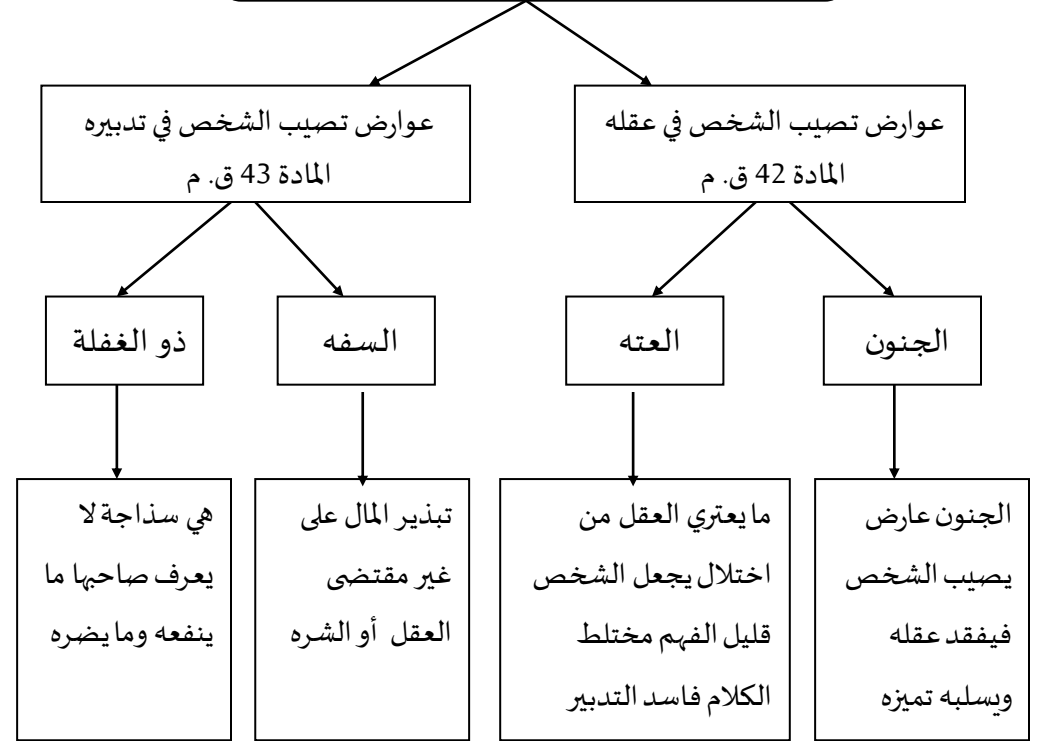
بانفصاله عن أمه

وتمام ولادته حياً

موانع الأهلية



عوارض الأهلية



الذمة المالية

هو مجموع ما يكون للشخص من حقوق وما عليه من الالتزامات المالية في الحاضر أو المستقبل.

أهمية الذمة المالية

1. فكرة الذمة المالية حق الضمان العام للدائنين على أموال مدينهم.
2. فكرة الذمة المالية تبرز القاعدة الشرعية «لا تركة إلا بعد سداد الديون».
3. حرية الشخص التصرف في أمواله.

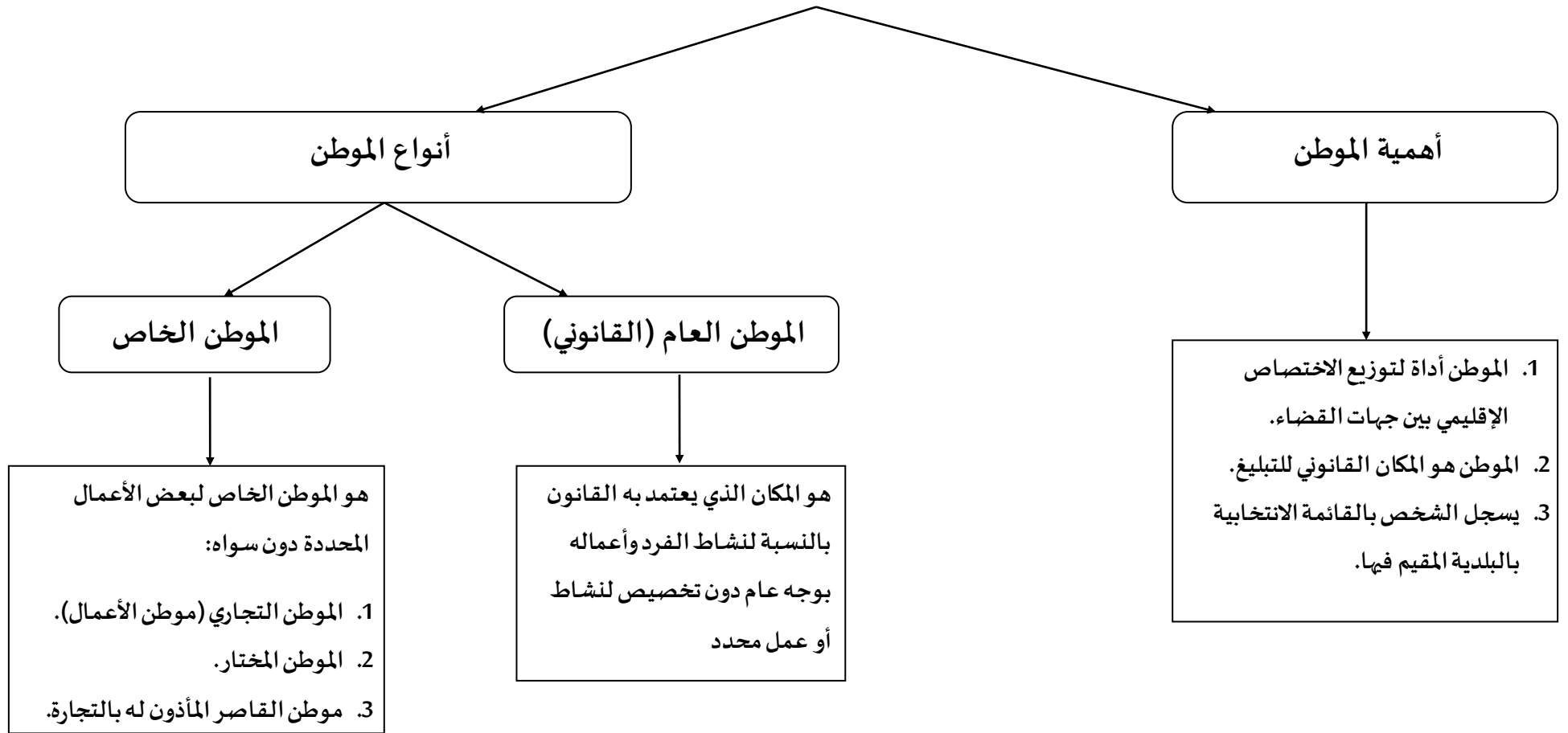
خصائص الذمة المالية

1. ثابتة لكل شخص طبيعي ولو لم يكن له أموال.
2. الذمة المالية واحدة غير قابلة للتعدد، فكل شخص له ذمة مالية واحدة.
3. غير قابلة للتجزئة والتقسيم فالحقوق المالية تتبعها الالتزامات.
4. غير قابلة للانتقال أو الانفصال عن الشخص وتحويلها للغير

السؤال: هل للمفلس والطفل ذمة مالية أم لا؟ ولماذا؟

الموطن

عرفته المادة 36 من ق.م: [موطن كل جزائري هو المحل الذي يوجد فيه سكنه الرئيسي وعند عدم وجود سكنى يقوم محل الإقامة العادي مقام الموطن]



نهاية الشخص الطبيعي

الوفاة الحكومية

الوفاة الحقيقية

ويسمى البعض بالموت المرجح ويتعلق الأمر بـ:

الغائب

المفقود

عرفته المادة 110 من قانون الأسرة: "الذي منعه ظروف قاهرة من الرجوع إلى محل إقامته وإدارة شؤونه بنفسه أو بواسطة مدة سنة وتسبب غيابه في ضرر الغير يعتبر كالمفقود"

عرفته المادة 109 من قانون الأسرة: "المفقود هو الغائب الذي لا يُعرف مكانه ولا يُعرف حياته أو موته ولا يعتبر مفقودا إلا بحكم"

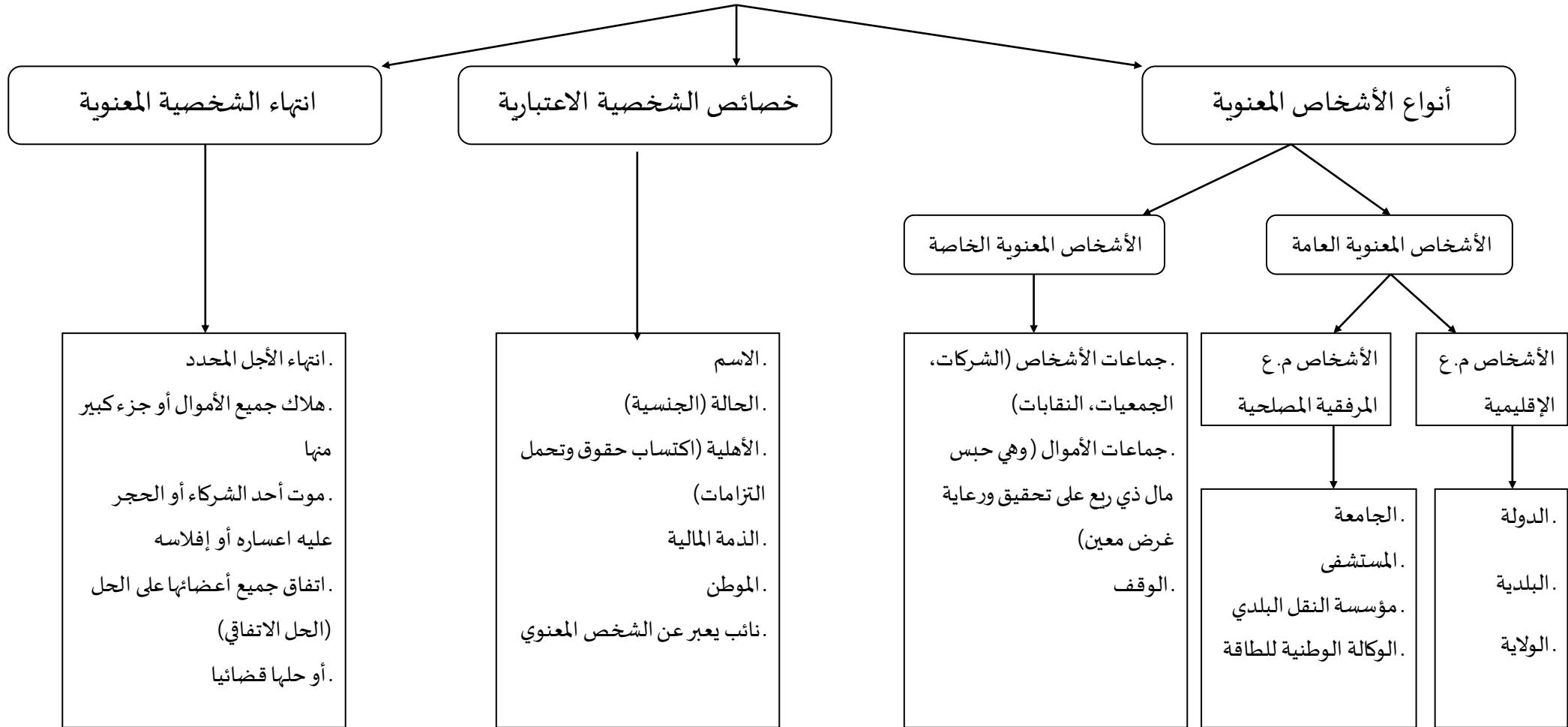
ويسمى البعض الموت المحقق أو الموت القطعي وتثبت تماما كالميلاد وبجميع الطرق والوسائل المادة 26 من ق. م

السؤال: هل كل غائب مفقود؟ من خلال نص المادتين 109 و 110 من قانون الأسرة أوجد أهم الفروق بين الغائب و المفقود.

ثانياً:

الشخص المعنوي أو الاعتباري

"كل جماعة من الأشخاص أو مجموعة من الأموال تقوم لأجل تحقيق غرض جماعي معين ويعترف لها القانون بالقدر اللازم لتحقيق غرضها ذلك فيكون لها وجود مستقل وتمتيز عن الأشخاص الذين يساهمون في نشاطها ويستفيدون"

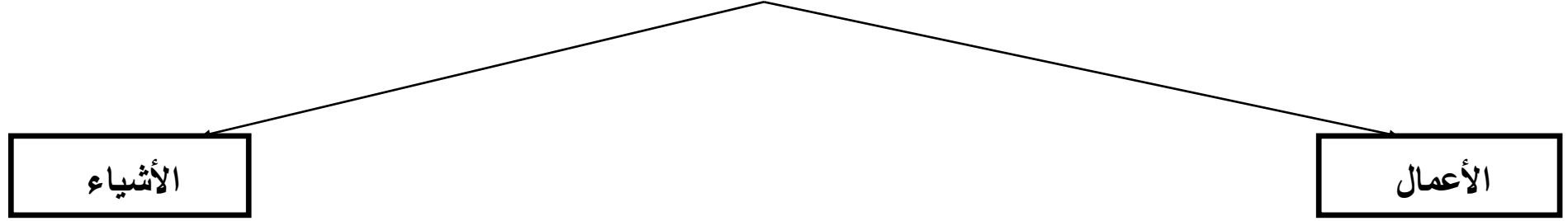


السؤال: على ضوء ما درست أذكر أهم الفروق بين الشخصية الطبيعية والشخصية الاعتبارية

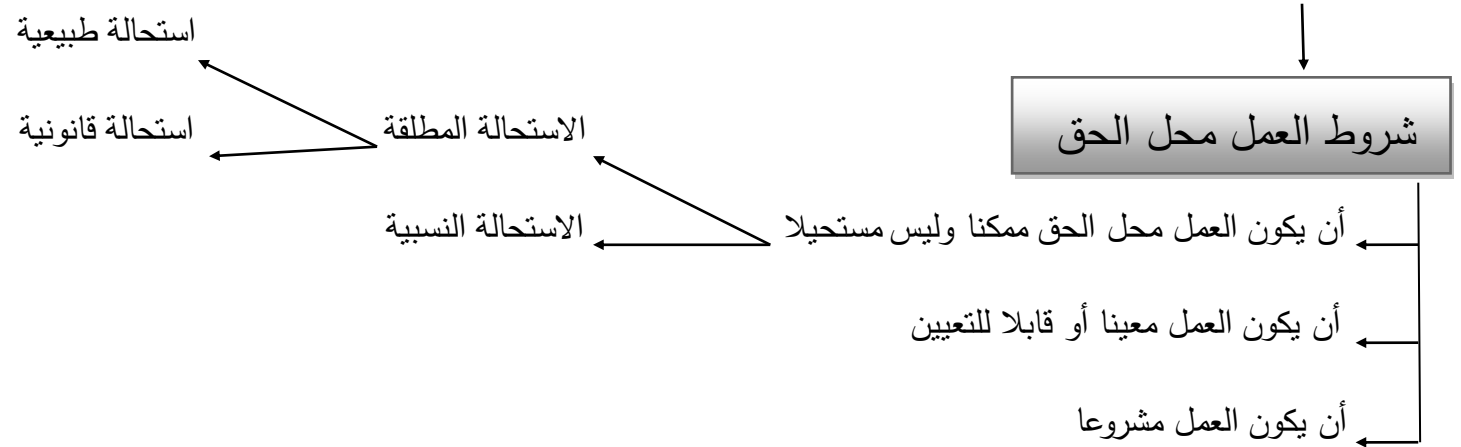
محل الحق

الركن الثاني:

وهو ما يرد عليه الاستثناء أي أن محل الحق هو: "الموضوع الذي تركز عليه السلطات والمكنات التي يخولها الحق لصاحبه وهو إما أشياء أو أعمال"



هو أي نشاط يبذله الشخص قد يكون عمل جسدي أو عقلي كما قد يكون عمل إيجابي كالالتزام بأداء عمل معين أو سلبي كالامتناع عن أداء عمل معين



الأشياء

"كل ما لا يعد شخصا، مما يكون له كيان منفصل عن الإنسان ماديا كان هذا الكيان أم معنويا"

أ. أشياء قابلة للتعامل (قابلة للتملك):

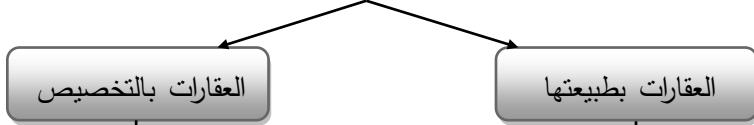
المادة 682 ق.م: "كل شيء غير خارج عن التعامل بطبيعته أو بحكم القانون يصلح أن يكون محلا للحقوق المالية"

وهي الأشياء التي يجوز تملكها: الأراضي، البنائيات...

ب. أشياء غير قابلة للتعامل (غير قابلة للتملك):

وهي الأشياء التي تخرج عن دائرة التعامل بطبيعتها مثل الشمس، مياه البحر، أو تخرج عن دائرة التعامل بحكم القانون كأموال العامة.

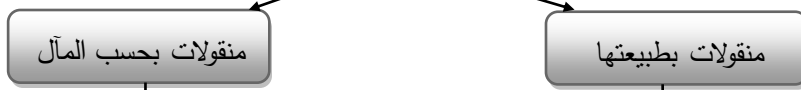
أ. العقار: عرفته المادة 683 ق.م: "كل شيء مستقر بحيثزه وثابت فيه ولا يمكن نقله دون تلف فهو عقار..."



الأراضي، البنائيات، المباني...

منقول يضعه صاحبه في عقار لخدمة عقار

ب. المنقول: كل ما يمكن نقله دون تلف: حيوانات، سيارات، الثمار...



البضائع، الملابس، المواد الغذائية

مثل الخشب يكون عقار في الأشجار ومنقول إذا قطع

أ. القابلة للاستهلاك: وهو ما يكون الانتفاع به عن طريق استهلاكه حقيقة كالطعام أو حكما كالنقود.

ب. غير قابلة للاستهلاك: وهي الأشياء التي تقبل الاستعمال المتكرر كالمفروشات، الكتب، الملابس

أ. الأشياء المثلية: وهي الأشياء التي يقوم بعضها مقام بعض عند الوفاء المادة 686 ق.م.

ب. الأشياء القيمية: مجموع الأشياء التي لا يوجد لها نظير وتختلف بعضها عن بعض في الخصائص أو الأجزاء

أو الطبيعية مثل: التحف أو الآثار...

1. الأشياء القابلة للتعامل والخارجة عنه

2. الأشياء الثابتة والأشياء المتحركة

3. الأشياء القابلة للاستهلاك وغير القابلة:

4. الأشياء المثلية والقيمية:

حماية الحق

الركن الثالث:

الحماية القانونية هي الركن الثالث من أركان الحق، والدعوى القضائية هي وسيلة حماية الحق

