

الإجابة النموذجية على امتحان المنهجية للسداسي الرابع

السنة الثانية ليسانس المجموعة الأولى

بتاريخ 2023/5/25

الإجابة على السؤال الأول 12ن

أولا المرحلة التحضيرية

التحليل الشكلي : 3ن

طبيعة النص : نصان تشريعيان

مصدر النص : التقنين المدني

موقع النص : لمادتان 119 و120 من الأمر 58/75 المؤرخ في 26 سبتمبر 1975 يتضمن القانون المدني ، معدل ومتمم ، الكتاب الثاني بعنوان الالتزامات والعقود ، الباب الأول مصادر الالتزام ، الفصل الثاني العقد ، القسم الرابع انحلال العقد.

طبيعة قواعد النص : قواعد مكملة استعمال المشرع للفظ المادي مصطلح "يجوز".

ألفاظ النص : عبارات سهلة وواضحة مألوفة.

التحليل الموضوعي : 3ن

عدد فقرات النص : المادة 119 من القانون المدني تتكون من فقرتين: الفقرة الأولى من " في العقود الملزمة.....وتنتهي ب" إذا اقتضى الحال ذلك.

الفقرة الثانية : ويجوز للقاضي.....وتنتهي ب" كامل الالتزامات".

بالنسبة للمادة 120 ق.م فقرة واحدة.

الفكرة العامة : جزاء إخلال أحد المتعاقدين بالتزاماته في العقود الملزمة لجانبين.

الأفكار الثانوية : أحكام الفسخ القضائي.

الفسخ بحكم القانون .

شرح المصطلحات الجوهرية : على الأقل 3

العقود الملزمة لجانبين: العقود التبادلية يكون فيها المتعاقد دائنا ومدينا في آن واحد.

الفسخ : حل الرابطة العقدية

الإعذار : تنبيه يوجهه الدائن للمدين بالالتزام.

المشكل القانوني : ماهو جزء إخلال المتعاقد بالتزاماته في العقود الملزمة لجانبين؟

ثانيا : المرحلة التحضيرية 6 ن

مقدمة : 1 ن إعادة تلخيص للمرحلة التحضيرية وطرح المشكل القانوني

المبحث الأول: القاعدة : الفسخ الاتفاقي

المطلب الأول : شروط الفسخ الاتفاقي

المطلب الثاني : ضرورة الإعذار في الفسخ الاتفاقي

المبحث الثاني : الاستثناء : حالات خروج المشرع عن الفسخ الاتفاقي

المطلب الأول : الفسخ القضائي

المطلب الثاني : الفسخ بحكم القانون

عرض : 4 ن ضرورة تأكيد الطالب في العرض أن الفسخ هو جزء قانوني لإخلال أحد المتعاقدين للعقود الملزمة لجانبين

ضرورة إشارة الطالب إلى اشتراط المشرع في نص المادتين الإعذار كشرط إجرائي لقبول دعوى الفسخ.

ضرورة تأكيد الطالب من خلال المادتين إلى السلطة التقديرية للقاضي إزاء الفسخ والتعويض، حيث يمكن منح نظرة ميسرة إذا كانت الالتزامات غير المنفذة قليلة مقارنة بتلك التي تم تنفيذها.

تأكيد الطالب أنه حتى ولو تم الاتفاق على أن العقد مفسوخ بحكم القانون فإن ذلك لا يعفي من الإعذار ودون اللجوء إلى حكم قضائي .

المادتان 119 و120 من القانون المدني أحكامهما متكاملتان .

خاتمة 1ن: المادتان 119 و120 ق م متكاملتان ، لكن من الأفضل على المشرع إعادة الصياغة وذكر شروط الفسخ مفصلة .

الإجابة على السؤال الثاني : 8 ن

- أهمية المرحلة التحضيرية في التعليق على قرار قضائي / من خلال استخراج الطالب للوقائع والإجراءات وادعاءات الأطراف وحسن استخراجه للمشكل القانوني يكون المعلق قد حضر نفسه للتعليق على القرار وبالتالي المرحلة التحضيرية تحضر المعلق للتعليق على القرار وهذا بعد تمكنه من الفهم الجيد للقرار القضائي من خلال المرحلة التحضيرية.3 ن
- لا يشترط في تحرير المذكرة الاستخلاصية معلومات مسبقة بحيث يعتمد على تلخيص الوثائق الموجودة أمامه ويلزم التقيد بها ولا يجب الخروج عنها ، وكلما كان الطالب ليس له معلومات مسبقة حول الموضوع كان أحسن . 2 ن
- الاستشارة القانونية الحيادية: تقديم رأي القانون في مسألة معينة دون انحياز لأحد أطراف النزاع بشكل عام دون تعمق أما الموجهة فهي توجيه المستشار للحل الأمثل بعد التعمق في الاستشارة.1,5 ن
- ولا يخل توجيه المستشار لرأي معين بمبدأ الحياد مادام هذا الرأي معللا تعليلا قانونيا وموضوعيا 1.5 ن

أ/ بوزيرة