

جامعة الإسراء  
كلية الحقوق  
الدراسات العليا

# الطعن بحكم التحكيم وآثاره (دراسة مقارنة)

إعداد الطالب  
علاء غنام عبد الحليم داود

إشراف الدكتور  
عوض أخو ارشيدة

قدمت هذه الرسالة استكمالاً لمتطلبات الحصول على درجة الماجستير في القانون

٢٠١٧/٢٠١٦

بِسْمِ اللّٰهِ الرَّحْمٰنِ الرَّحِیْمِ

قال تعالى:

"قُلَّا وَرَبِّكَ لَا يُؤْمِنُونَ حَتَّىٰ يُحَكِّمُوكَ فِيمَا شَجَرَ بَيْنَهُمْ ثُمَّ لَا يَجِدُوا فِي أَنفُسِهِمْ  
حَرَجًا مِّمَّا قَضَيْتَ وَيُسَلِّمُوا تَسْلِيمًا"

صدق الله العظيم

سورة النساء، الآية (٦٥)

## قرار لجنة المناقشة

نوقشت رسالة الماجستير للطالب علاء غنام داود بتاريخ ٢٠١٧/١/٣ والموسومة

بـ: "الطعن بحكم التحكيم وآثاره - دراسة مقارنة".

وأجيزت بتاريخ ٢٠١٧/١/٣.

أعضاء لجنة المناقشة:

<u>التوقيع</u>	<u>اسم العضو</u>
_____	د. عوض أخو ارشيدة (أستاذ القانون التجاري المساعد)
_____	د. محمود الشوابكة (أستاذ القانون التجاري المساعد)
_____	د. عبد الله السوفاني (أستاذ القانون التجاري المشارك)

## التفويض

أنا الطالب علاء غنام داود أفوض جامعة الإسراء بتزويد نسخ من رسالتي إلى المكتبات أو المؤسسات أو الأشخاص عند طلبها حسب التعليمات النافذة في الجامعة.

الاسم: علاء غنام داود

التوقيع:

## الإهداء

إلى والدي ووالدتي العزيزين ...  
حفظهما الله ورعاهما وأمدّ في عمريهما

إلى زوجتي وأولادي الذين تحملوا معي هذه المرحلة العلمية بما فيها من تعب وعناء  
حفظهم الله ورعاهم

الباحث

## الشكر والتقدير

أتوجه بالشكر والاحترام إلى أستاذي الدكتور المشرف على هذه الرسالة الذي لم يبخل عليّ بالعون والمساعدة والنصح والإرشاد، فله مني الشكر على سعة صدره وتفهمه وحسن تعامله.

وأقدم بالشكر والعرفان إلى الأساتذة الأفاضل أعضاء لجنة المناقشة لتفضلهم بالموافقة على المشاركة في مناقشة هذه الرسالة وإثرائها بملاحظاتهم القيّمة، فجزاهم الله خير الجزاء.

**الباحث**

## الفهرس

الموضوع	الصفحة
الآية القرآنية .....	ب
قرار لجنة المناقشة .....	ج
التفويض .....	د
الإهداء .....	هـ
الشكر والتقدير .....	و
الفهرس .....	ز
الملخص باللغة العربية .....	ي
المقدمة .....	١
أهمية الدراسة .....	١
مشكلة الدراسة .....	٢
أسئلة الدراسة .....	٢
أهداف الدراسة .....	٣
الدراسات السابقة .....	٣
منهج الدراسة .....	٤
خطة الدراسة .....	٤
المبحث التمهيدي: ماهية حكم التحكيم التجاري .....	٥
المطلب الأول: تعريف حكم التحكيم وبيان طبيعته القانونية .....	٥
الفرع الأول: تعريف حكم التحكيم .....	٥
الفرع الثاني: الطبيعة القانونية لحكم التحكيم .....	٨
المطلب الثاني: شروط حكم التحكيم .....	١٤
الفرع الأول: الشروط الموضوعية لحكم التحكيم .....	١٥
الفرع الثاني: الشروط الشكلية لحكم التحكيم .....	١٧
الفصل الأول: أحكام الطعن في حكم التحكيم .....	٢٩
المبحث الأول: مفهوم الطعن في حكم التحكيم .....	٢٩
المطلب الأول: تحديد معنى الطعن في حكم التحكيم .....	٢٩
المطلب الثاني: آلية الطعن في حكم التحكيم وفقاً للقانونين الأردني والفلسطيني والاتفاقيات الدولية .....	٣٥

٤٩	المبحث الثاني: حالات الطعن في حكم التحكيم .....
٥١	المطلب الأول: حالات الطعن في حكم التحكيم بسبب يرجع إلى اتفاق التحكيم وأطرافه .....
٥١	الفرع الأول: عدم وجود اتفاق تحكيم صحيح ومكتوب أو كان هذا الاتفاق باطلاً ....
٥٧	الفرع الثاني: استبعاد القانون واجب التطبيق على النزاع وتجاوز المحكم حدود اتفاق التحكيم .....
٦٢	الفرع الثالث: فقدان أحد أطراف التحكيم أهليته، أو نقصانها.....
٦٤	الفرع الرابع: إصابة أحد أعضاء التحكيم بعارض من عوارض الأهلية .....
٦٥	الفرع الخامس: إساءة السلوك من قبل هيئة التحكيم .....
٦٦	المطلب الثاني: حالات الطعن في حكم التحكيم بسبب يرجع إلى إجراءات التحكيم ومخالفته للنظام العام أو صدوره بطريق الغش أو الخداع أو الفصل في مسألة لا يجوز التحكيم فيها.....
٦٧	الفرع الأول: استناد حكم التحكيم على إجراءات باطلة أثرت فيه .....
٧٠	الفرع الثاني: مخالفة حكم التحكيم النظام العام .....
٧٣	الفرع الثالث: صدور حكم التحكيم بطريق الغش أو الخداع .....
٧٥	الفرع الرابع: بطلان حكم التحكيم بسبب الفصل في مسألة لا يجوز التحكيم فيها....
٧٧	الفصل الثاني: إجراءات الطعن في حكم التحكيم وآثاره .....
٧٧	المبحث الأول: إجراءات الطعن في حكم التحكيم .....
٧٧	المطلب الأول: الشروط الواجب توافرها لقبول الطعن في حكم التحكيم .....
٨٠	المطلب الثاني: صاحب الحق في رفع الطعن في حكم التحكيم.....
٨١	المطلب الثالث: المحكمة المختصة بنظر الطعن في حكم التحكيم وميعاد رفعه.....
٩٠	المبحث الثاني: آثار الطعن في حكم التحكيم .....
٩٠	المطلب الأول: أثر الطعن على سلطة المحكمة في موضوع النزاع وتنفيذ حكم التحكيم.....
٩٠	الفرع الأول: أثر الطعن على سلطة المحكمة في موضوع النزاع .....
٩١	الفرع الثاني: أثر الطعن على تنفيذ حكم التحكيم .....
٩٨	المطلب الثاني: أثر الطعن على طلبات التفسير أو التصحيح أو الإغفال وعلى اتفاق التحكيم ذاته .....
٩٨	الفرع الأول: أثر الطعن على طلبات التفسير أو التصحيح أو الإغفال .....
٩٩	الفرع الثاني: أثر الطعن على اتفاق التحكيم ذاته .....

١٠١	..... الخاتمة: النتائج والتوصيات
١٠٣	..... قائمة المصادر والمراجع
١٠٨	..... الملخص باللغة الإنجليزية

## الملخص باللغة العربية

لقد اهتمت القوانين - ومنها قانون التحكيم الأردني والفلسطيني - بالتحكيم؛ باعتباره وسيلة فعّالة لحل المنازعات بين الأشخاص؛ نظراً لما يحققه قضاء التحكيم من مزايا سواء بالنسبة للخصوم أم بالنسبة للدولة.

وهدفنا الدراسة إلى بيان دور القضاء في الرقابة على حكم التحكيم، وتتمثل هذه الرقابة في الطعن على حكم التحكيم.

وقد تضمنت الدراسة مبحث تمهيدي وفصلين، تناولت في المبحث التمهيدي ماهية حكم التحكيم التجاري، وتناول الفصل الأول دراسة أحكام الطعن في حكم التحكيم، وخصص الفصل الثاني لبيان إجراءات الطعن في حكم التحكيم وآثاره.

وقد توصلت الدراسة إلى عدد من النتائج والتوصيات، ومن أهم نتائجها: أن المشرّع الأردني جعل من دعوى بطلان حكم التحكيم الطريق الوحيد المقرر قانوناً للطعن فيه، وهذا بخلاف المشرّع الفلسطيني الذي تبنى طريقاً مغايراً، إذ نص على تقديم طلب فسخ حكم التحكيم للمحكمة المختصة.

ومن أهم توصياتها: إعادة النظر في بعض النصوص القانونية النازمة للطعن في حكم التحكيم، وبخاصة المادة (٤٩) من قانون التحكيم الأردني، والمادة (٣/٤٥) من قانون التحكيم الفلسطيني.

وتتمنى الدراسة على المشرّعين الأردني والفلسطيني الأخذ بها قدر الإمكان في أول تعديل لقانون التحكيم.