



جامعة الإسرائ
Isra University

جامعة الإسرائ
كلية الحقوق

الكفالة العينية في القانون المدني الأردني (دراسة مقارنة)

" Real Guarantee " in the Jordanian Civil Law (Comparative Study)

مقدم من الطالب

عثمان محمد صباح الزوايدة

إشراف الدكتور

محمد العماوي

قدمت هذه الرسالة استكمالاً لمتطلبات الحصول على درجة الماجستير بتخصص القانون
المدني الأردني

العام الدراسي 2018/2017 م

الإهداء

إلى الوالد العزيز الغالي، الذي دعمني لأجل مواصلة هذه الرسالة

إلى من أثرت حياتي بلمساتها الحنونة "أمي"

إلى كل الأصدقاء

إلى كل من ساندني وقدم لي الدعم الممكن

اهدي هذا العمل المتواضع

الباحث

الشكر والتقدير

أحمد الله تعالى حمداً كثيراً الذي وفقني من إتمام هذا العمل، وأتقدم بجزيل الشكر والعرفان إلى من تفضل بالإشراف على هذه الرسالة الأستاذ الدكتور محمد العماوي، كما أتقدم بالشكر والتقدير إلى الكادر التدريسي لجامعة الإسراء الخاصة ولا أنسى عميد كلية الحقوق في جامعة الإسراء، أولى أعضاء لجنة المناقشة الأعضاء، على تفضلهم بمناقشة هذه الرسالة، والتي ستكون ملاحظاتهم السديدة أساس الإثراء لهذه الرسالة.

الباحث

عثمان محمد صباح الزوايدة

الفهرس

الصفحة	الموضوع
ب	الإهداء
ج	الشكر والتقدير
د	الفهرس
ز	الملخص
ج	الملخص باللغة الإنجليزية
1	المقدمة
5	الفصل الأول: ماهية الكفالة العينية وطبيعتها وخصائصها
6	المبحث الأول: ماهية الكفالة العينية
7	المطلب الأول: تعريف الكفالة العينية لغة واصطلاحاً
7	الفرع الأول : الكفالة في اللغة
8	الفرع الثاني : الكفالة العينية اصطلاحاً
10	الفرع الثالث : التطور التاريخي لعقد الكفالة العينية
13	المطلب الثاني: خصائص الكفالة العينية
13	ولاً : الكفالة عقد من عقود الضمان
13	ثانياً : الكفالة عقد رضائي
13	ثالثاً : الكفالة عقد تابع لإلتزام أصلي
14	إبعاً : الكفالة عقد من عقود التوثيق
14	خامساً : الكفاله عقد ملزم لجانب واحد
15	سادساً : الكفالة عقد من عقود التبرع
17	المطلب الثالث: تميز الكفالة العينية عن غيرها من الأنظمة
17	الفرع الأول : تمييز الكفالة العينية عن الكفالة الشخصية وعن التأمينات العينية الأخرى
18	الفرع الثاني : الكفالة والتضامن
20	الفرع الثالث : الكفالة العينية والتعهد عن الغير

الصفحة	الموضوع
21	الفرع الرابع : الكفالة العينية والتأمين
22	الفرع الخامس : الكفالة العينية والرهن المقدم من الغير
22	الفرع السادس : كفالة العينية وحوالة الحق
23	الفرع السابع : الكفالة العينية وحوالة الدين
24	الفرع الثامن : الكفالة العينية والوكيل بالعمولة الضامن
26	المبحث الثاني: كيفية انعقاد الكفالة العينية واركائها الأساسية
26	المطلب الأول : الرضا في الكفالة العينية
31	المطلب الثاني: محل الكفالة العينية
32	الفرع الأول : أن يكون الالتزام موجودا أو ممكن الوجود
33	الفرع الثاني : أن يكون الدين معينا أو قابلاً للتعين
34	المطلب الثالث: شروط المال المكفول به (عين الكفالة)
34	الفرع الأول : أن يكون المكفول به مضمونا على الأصيل (المدين)
35	الفرع الثاني : أن يكون المكفول به مقدر التسليم من الكفيل
35	المطلب الرابع: سبب الإلتزام في الكفالة العينية
37	الفصل الثاني: آثار الكفالة العينية
38	المبحث الأول: العلاقة ما بين الكفيل العيني والدائن
38	المطلب الأول : حلول أجل دين الكفيل العيني
42	المطلب الثاني : حق الدائن في مطالبة المدين أو الكفيل العيني أو مطالبتهما معا
42	المطلب الثالث : التنفيذ على العين المخصصة للكفيل العيني
43	المطلب الرابع : انقسام الدين في حالة تعدد الكفلاء
44	المطلب الخامس : براءة ذمة الكفيل العيني في مواجهة الدائن
48	المبحث الثاني: علاقة المدين بالكفيل العيني
49	المطلب الأول : الدعوى الشخصية
51	المطلب الثاني : دعوى الحلول
53	المبحث الثالث: رجوع الكفيل العيني على المدينين في حالة تعددهم
53	المطلب الأول : تعدد المدينين غير المتضامين

الصفحة	الموضوع
54	المطلب الثاني : حالة تعدد المدينين المتضامنين
56	المبحث الرابع: الدفع الممنوحة للكفيل العيني بموجب القانون
56	المطلب الأول: الدفع الخاصة بالالتزام الأصلي
57	الفرع الأول : الدفع المتعلقة ببطان الالتزام الأصلي
58	الفرع الثاني : الدفع المتعلقة بانقضاء الالتزام الأصلي
65	المطلب الثاني: الدفع المتعلقة بالتزامات الدائن
66	الفرع الأول : لدفع ببراءة ذمة الكفيل بسبب تأخر الدائن في اتخاذ الاجراءات ضد المدين .
67	الفرع الثاني : عدم تقدم الدائن بالدين في تفليسة المدين
69	المطلب الثالث: انتهاء الكفالة العينية
69	الفرع الأول : انتهاء الكفالة العينية بصفة تبعية
70	الفرع الثاني : انتهاء الكفالة العينية بصفة أصلية
72	الخاتمة
73	النتائج
73	التوصيات
75	قائمة المراجع

الكفالة العينية في القانون المدني الأردني (دراسة

مقارنة)

اعداد

الطالب

عثمان محمد صباح الزوايدة

إشراف

الدكتور محمد العماوي

المخلص

إن هذه الدراسة تناولت موضوع الكفالة العينية في القانون المدني الأردني (دراسة مقارنة) وتم تناول أحكامها في نصوص القانون المدني الأردني رقم (43) لسنة 1976 ذات الصلة بالموضوع، والتعرض لبعض القوانين المقارنه كالقانون المدني المصري والاستعانة ببعض الآراء الفقهية المتعلقة بالموضوع وموقف الشريعة الإسلامية، وقد جاءت هذه الدراسة مقسمة إلى فصول.

تناول الباحث في الفصل الأول دراسة ماهية الكفالة والتطور التاريخي للكفالة العينية والحديث عن خصائص الكفالة العينية وأيضاً تمييز الكفالة العينية عن غيرها من الأنظمة وكيفية انعقاد الكفالة وأركانها الأساسية، وتم تخصيص الفصل الثاني لأثار الكفالة العينية من خلال بيان العلاقة ما بين الكفيل العيني والدائن و علاقة المدين بالكفيل العيني و الدفع الممنوحة للكفيل بموجب القانون ومن ثم تعرض الباحث إلى أنتهاء الكفالة العينية.

وتبرز مشكلة الدراسة في أن نصوص القانون المدني قد خلت من تنظيم الكفالة العينية وعدم النص عليها، ومن اهم النتائج التي توصلت إليها هذه الدراسة إن المشرع الأردني لم يضع نصوصاً خاصة لمعالجة وتنظيم الكفالة العينية، ومن أهم التوصيات التي يمكن التوصل إليها يتمنى الباحث على المشرع الأردني أن يضع أحكام خاصة تعالج وتنظم الكفالة العينية نظراً لاهميتها ورعاية الكفيل العيني حيث أن التزامه تابع والمحافظة على سير المعاملات وعدم تعطيل الأتتمان.