



جامعة الإسراء

كلية الحقوق

الدراسات العليا

الطبيعة القانونية للعقود الالكترونية: دراسة مقارنة

اعداد الطالب

أحمد عمر علي مصلح

اشراف الدكتور

عبد الوهاب عبد الله المعمرى

قدمت هذه الرسالة استكمالاً لمتطلبات الحصول على درجة الماجستير في القانون من جامعة

الاسراء


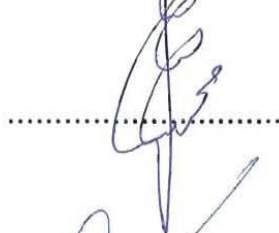
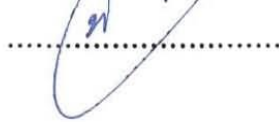
2019

قرار لجنة المناقشة

نوقشت رسالة الماجستير للطالب احمد عمر علي والموسومة بـ (الطبيعة القانونية للعقود الالكترونية
"دراسة مقارنة")

وأجيزت بتاريخ 2019/5/15

أعضاء لجنة المناقشة

التوقيع	اسم العضو
	الدكتور عبد الوهاب عبد الله المعمرى رئيساً ومشرفاً
	الدكتور محمود محمد الشوابكة عضواً داخلياً
	الأستاذ الدكتور محمد إبراهيم أبو الهيجاء عضواً خارجياً

التفويض

أفوض أنا الطالب : أحمد عمر علي مصلح جامعة الإسراء بتزويد نسخ من رسالتي للمكتبات، أو المؤسسات أو الهيئات، أو الأشخاص عند طلبها.

التوقيع:.....

التاريخ: 15/ 5/ 2019م.

Authorization

I authorize the student : Ahmad Omar , Isra University to provide copies of the letters to libraries, institutions or organizations, or persons upon request

Signature:.....

Date:15/5/2019.

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

قال تعالى:

﴿رَبِّ أَوْزَعْنِي أَنْ أَشْكُرَ نِعْمَتَكَ الَّتِي أَنْعَمْتَ

عَلَيَّ وَعَلَىٰ وَالِدَيَّ وَأَنْ أَعْمَلَ صَالِحًا تَرْضَاهُ

وَأَدْخِلْنِي بِرَحْمَتِكَ فِي عِبَادِكَ الصَّالِحِينَ﴾

سورة النمل ، آية (19)

الإهداء

اهدي هذه النجاح إلى من حصد الأشواك عن دربي ليمهد طريق العلم لي والدي العزيز الذي

لولاها لما وصلت إلى ما أنا فيه.....

إلى من أرضعتني الحب والحنان وبلسم الشفاء والدتي الغالية التي جعل الله الجنة تحت

أقدامها.....

إلى من قاسمني أفراحي وأحزاني أخوتي إلى من جمعني بهم منبر العلم والصدقه زملائي

وزميلاتي طوال مشواري الدراسي

الباحث

شكر وتقدير

أقدم بخالص الشكر وعظيم الامتنان إلى أستاذي الفاضل الدكتور عبد الوهاب المعمرى الذي تفضل علي بقبول الإشراف على رسالتي، والذي لم يتوان أبداً بتقديم يد العون والنصح لي خلال هذه المرحلة، كما أنني أتوجه بالشكر إلى كل شخص ساهم بتزويدي بالمعلومات اللازمة لإثراء هذه الرسالة.

كما أتوجه بالشكر إلى الأساتذة الأفاضل أعضاء لجنة المناقشة لتفضلهم بالاطلاع ومناقشة الرسالة، مقدراً جهودهم المعبر عنها بالملاحظات السديدة التي أثرت ما جاء بمضمون الرسالة، وإلى كل أساتذتي بجامعة الإسراء الذين بفضلهم وصلت إلى هذه المرحلة، إلى كل هؤلاء الشكر والتقدير، وأسأل الله أن يحقق لهم رضى الخالق وتقدير الخلق.

الباحث

فهرس المحتويات

قرار لجنة المناقشة.....	خطأ! الإشارة المرجعية غير معرّفة.
التفويض.....	ج
الإهداء.....	و
شكر وتقدير.....	ز
فهرس المحتويات.....	ح
الملخص.....	ي
أولاً: المقدمة.....	1
ثانياً: مشكلة الدراسة.....	3
ثالثاً: أهداف الدراسة.....	3
سادساً: منهج الدراسة.....	5
سابعاً: الدراسات السابقة.....	6

الفصل الأول

ماهية العقد الإلكتروني

المبحث الأول: مفهوم العقد الإلكتروني.....	11
المطلب الأول: تعريف العقد الإلكتروني.....	11
المطلب الثاني: الطبيعة القانونية للعقد الإلكتروني.....	17
الفرع الأول: مدى انطباق وصف الإذعان على العقود الإلكترونية.....	18
الفرع الثاني: العقد الإلكتروني بين الصفة الدولية والوطنية.....	21
المبحث الثاني: ماهية ركن التراضي.....	23
المطلب الأول: الإيجاب الإلكتروني.....	24
الفرع الأول: تعريف الإيجاب الإلكتروني وشروطه.....	25
الفرع الثاني: نطاق الإيجاب المكاني.....	28
الفرع الثالث: لغة الإيجاب الإلكتروني.....	30

31	المطلب الثاني: القبول الإلكتروني.....
31	الفرع الأول: تعريف القبول الإلكتروني وشروطه.....
35	الفرع الثاني: طرق التعبير عن القبول الإلكتروني.....
الفصل الثاني	
صور التعبير عن التراضي في العقود الإلكترونية وأحكامها	
43	المبحث الأول: صور التعبير عن التراضي في العقود الإلكترونية.....
43	المطلب الأول: مدى جواز التعبير الإلكتروني عن الإرادة.....
44	الفرع الأول: قاعدة جواز التعبير عن الإرادة بكافة الوسائل.....
47	الفرع الثاني: الاستثناءات الواردة على قاعدة جواز التعبير عن الإرادة إلكترونياً.....
49	المطلب الثاني: طرق التعبير عن الإرادة في العقود الإلكترونية.....
50	الفرع الأول: التعبير عن الإرادة عبر البريد الإلكتروني.....
52	الفرع الثاني: التعبير عن الإرادة عبر المواقع الإلكترونية.....
54	الفرع الثالث: التعبير عن الإرادة عن طريق المحادثة.....
55	الفرع الرابع: التعبير عن الإرادة عبر التنزيل عن بعد.....
56	المبحث الثاني: صحة التراضي في العقود الإلكترونية.....
57	المطلب الأول: الأهلية في التعاقد الإلكتروني ووسائل التحقق منها.....
57	الفرع الأول: الأحكام العامة للأهلية في العقود الإلكترونية.....
61	الفرع الثاني: وسائل التحقق من الأهلية في العقود الإلكترونية.....
70	المطلب الثاني: عيوب الإرادة في التعاقد الإلكتروني.....
71	الفرع الأول: عيب الغلط وإمكانية تطبيقه في العقود الإلكترونية.....
72	الفرع الثاني: عيب التفرير مع الغبن الفاحش (التدليس) وإمكانية تطبيقه على العقود الإلكترونية ..
75	الفرع الثالث: عيب الإكراه وإمكانية تطبيقه على العقود الإلكترونية.....
78	الخاتمة.....
81	قائمة المراجع والمصادر.....
89	ABSTRACT.....

المخلص

الطبيعة القانونية للعقود الالكترونية: دراسة مقارنة

إعداد الطالب

أحمد عمر

إشراف الدكتور

عبد الوهاب المعمرى

هدفت هذه الدراسة إلى بيان ركن التراضي وأثره في المعاملات الإلكترونية، خصوصاً أن القواعد القانونية التقليدية لم تنظم مثل هذا النوع من المعاملات بجميع جوانبه، وحتى القوانين ذات الشأن لم تعد تغطي هذا النوع من المعاملات نظراً لتعددتها وتجددها لأنها مرتبطة بتطور شبكات الاتصال التي تعتمد عليها، ومن أهم المشاكل التي تظهر في هذا المجال الأحكام القانونية الناظمة للتعبير عن ركن التراضي في المعاملات الإلكترونية نظراً للطبيعة الخاصة للتعبير عن هذه الإرادة عما هو عليه الحال في العقود التقليدية، وفي نهاية هذه الدراسة توصلت إلى مجموعة من النتائج والتوصيات أهمها:

- لا يوجد في القواعد العامة للتعاقد ما يمنع من انعقاد العقد باستخدام شبكة الانترنت بل إن هذه القواعد فيها من المرونة ما يستوعب مثل هذه الوسيلة لاعتبارها صورة من صور التعبير عن الإرادة وإن لم ينص صراحة على ذلك.
- يوصي الباحث بتعديل المادة (79) من القانون المدني العراقي رقم 40 لسنة 1951 لتكون بالشكل التالي: "ويصح التعبير عن الإرادة بوسائل الاتصال الحديثة" لتستوعب كل ما يستجد على صعيد الاتصالات ووسائل التعاقد الحديثة كالإنترنت.

- يوصي الباحث المشرع العراقي صياغة قانون المعاملات الإلكترونية وفي مقدمتها العقود الإلكترونية وذلك لمواكبة التطور المذهل والتصدي له بالقواعد القانونية التي تتلائم معه، والعمل على تنظيم أحكامه بقواعد جديدة ومتطورة يتخطى من خلالها حواجز وقيود القواعد التقليدية، أسوة ببقية الدول العربية بحيث يكون المرجع لمعالجة الإشكاليات والمفاهيم الإلكترونية.

الكلمات المفتاحية: العقد الالكتروني، ركن التراضي، وسائل الاتصال الحديثة.