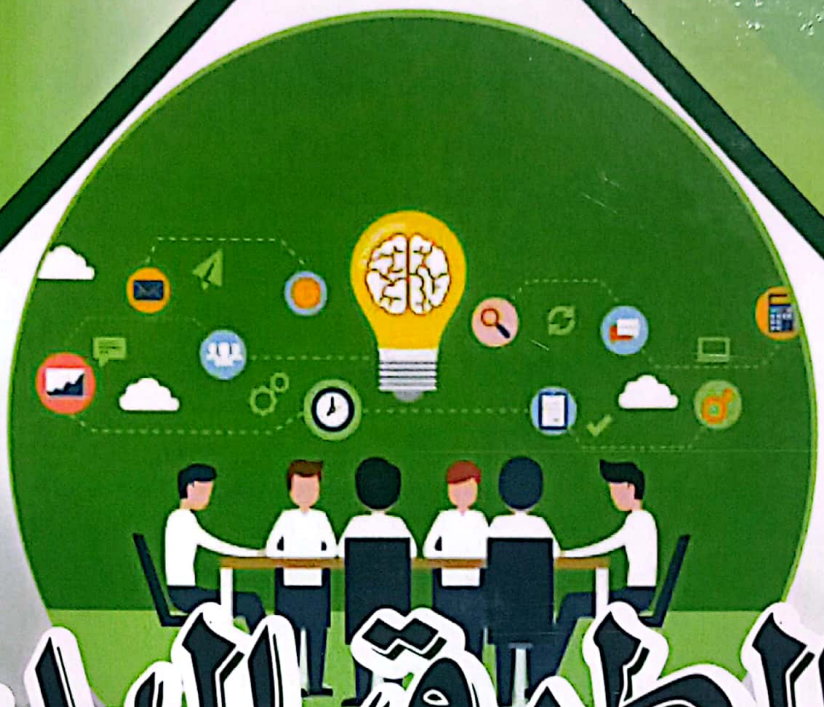

الطرق البديلة لحل النزاع

دكتورة

بن عزة أمال

مؤسسة الكتاب القانوني

ابن النديم للنشر والتوزيع

الطرق البديلة لحل النزاع

الدكتورة

بن عزة أمال

أستاذة محاضرة « أ »

كلية الحقوق- جامعة عين تموشنت

الجزائر

ابن النديم للنشروالتوزيع

مؤسسة الكتاب القانوني

Scanné avec CamScanner

الطرق البديلة لحل النزاع
الدكتورة بن عزة أمال

الطبعة الأولى: 2024

عدد الصفحات: 186

حجم الكتاب: 14x21

الترقيم الدولي ISBN: 978-9931-873-75-4

الإيداع القانوني: السداسي الأول 2024

محفوظة جميع الحقوق

ابن النديم للنشر والتوزيع
51 شارع نهار بلعيد قويدر - وهران
ص.ب. 357 السانيا زرباني محمد
تلفاكس : 88 97 25 41 213+
خلوي : 03 76 20 661 213+
Email: nadimedition.dz@yahoo.com

مؤسسة الكتاب القانوني
حي بن مرزوقة بودواو - ولاية بومرداس
خلوي: 29 80 74 540 213+
خلوي: 10 91 36 796 213+
خلوي: 47 37 48 673 213+
Email: mwsstalktabalqan2021@gmail.com

إن جميع الآراء الواردة في الكتاب تعبّر عن رأي المؤلف
ولا تعبّر بالضرورة عن رأي الناشر

Scanné avec CamScanner

مقدمة

جعلت الدولة من اللجوء إلى القضاء حقا دستوريا معترف به لكل شخص دون تمييز، فهو من الحقوق العامة والذي لا يجوز التنازل عنه بصفة مطلقة[1] ولكن يجوز تقييده[2].

واذا كان اللجوء إلى القضاء يكفل تحقيق الدعوى العادلة بفضل الضمانات التي تحيطه فإن ذلك لا يخلو من بعض المشاكل التي أضحت ترهق زوار أروقة العدالة.

إذ أضحى نشاط الجهات القضائية يتميز ببطء في الاجراءات وطول في آجال التقاضي، فزاد حجم القضايا وتراكمت ملفاتها، مما أثر سلبا على فعالية الجهاز القضائي في القيام بالدور المسند له وولد الحاجة الى طرق بديلة تساعد الاطراف للمشاركة في ايجاد الحلول المناسبة لنزاعهم، بعيدا عن هذه الاشكالات[3].

---

(1) أنظر المادة 140 من الدستور والتي تنص على: «...الكل سواسية أمام القضاء، وهو في متناول الجميع ويجسده احترام القانون».

(2) كتحديد الأجل في بعض الدعاوى القضائية، بالإضافة للشكليات المفروضة في رفع الدعوى القضائية والتي يجب احترامها، للمزيد أنظر: محند أمقرانبوبشير، النظام القضائي الجزائري، ط4، بن عكنون، 2005، ص.41 وما بعدها.

(3) بشير محمد، الطرق البديلة لحل النزاعات في قانون الاجراءات المدنية والادارية، حوليات جامعة الجزائر، العدد 25، ط1، جامعة الجزائر 1، ص.55.

Scanné avec CamScanner

الفهرس

المحتويات

مقدمة..... 09
فصل تمهيدي: الاطار القانوني للطرق البديلة لحل النزاع 13
المبحث الأول: ماهية الطرق البديلة لحل النزاع..... 16
المطلب الأول: مفهوم الطرق البديلة لحل النزاع..... 17
الفرع الأول: تعريف الطرق البديلة لحل النزاع..... 17
الفرع الثاني: التطور التاريخي لاستخدام الطرق البديلة لحل النزاع 22
المطلب الثاني: حدود الطرق البديلة لحل النزاع..... 28
الفرع الأول: طبيعة الطرق البديلة لحل النزاع..... 29
1- طرق اختيارية..... 29
2- تدخل طرف ثالث في النزاع..... 30
3-تخفيف الاجراءات الشكلية..... 31
4-الشفافية..... 32
5- تخفيف العبء على المتنازعين..... 32
الفرع الثاني: خصائص الطرق البديلة لحل النزاع..... 33
1-المرونة..... 33
2-السرية والخصوصية..... 33
3-الحفاظ على العلاقات الودية..... 35
4-الطابع الاستثنائي للطرق البديلة..... 35
5- الطابع التكميلي للطرق البديلة..... 36
المبحث الثاني: مدى فعالية الطرق البديلة لحل النزاع..... 36
المطلب الأول: أسباب ومبررات اللجوء للطرق البديلة لحل النزاع 37
1- الوقاية من النزاعات..... 39
2- تحقيق العدالة 39
3- الوقت والتكلفة..... 39
4- تطور النزاعات العقدية 39
5- ترسيخ مبدأ الحوار..... 40
المطلب الثاني: العلاقة بين الطرق البديلة والقضاء وأحكام اللجوء إليها 40

Scanné avec CamScanner

الفرع الأول: العلاقة بين الطرق البديلة لحل النزاع والقضاء..... 41
الفرع الثاني: أحكام اللجوء للطرق البديلة لحل النزاع..... 42
أولا- بالنسبة لأطراف النزاع..... 42
1- اختيار الشخص المكلف بحل النزاع..... 43
2- نية حسم النزاع..... 43
الفرع الثاني: بالنسبة للطرف المكلف بحل النزاع..... 44
1- النزاهة والحياد..... 45
2-الثقة..... 46
3- الكفاءة..... 46
الفصل الأول: الطرق التي لم يعالجها المشرع الجزائري..... 47
المبحث الأول: المفاوضات..... 50
المطلب الأول: التمهيد لعملية المفاوضات..... 50
الفرع الأول: تعريف المفاوضات وأهميتها..... 50
الفرع الثاني: إجراءات مرحلة المفاوضات..... 53
المطلب الثاني: نظام مرحلة المفاوضات..... 57
الفرع الأول: الالتزامات في مرحلة المفاوضات..... 57
البند الأول: الالتزام قبل التعاقد بالإعلام..... 58
أ - ماهية الالتزام قبل التعاقد بالإعلام..... 59
ب - مضمون الالتزام قبل التعاقد بالإعلام..... 62
ت - شروط قيام الالتزام قبل التعاقد بالإعلام..... 63
البند الثاني: الالتزام بالنصح والتحذير..... 66
الفرع الثاني: المسؤولية في مرحلة المفاوضات..... 66
البند الأول: المخالفات التي تقع في مرحلة المفاوضات..... 66
البند الثاني: جزاءات مرحلة المفاوضات..... 68
المبحث الثاني: التوفيق..... 69
المطلب الأول: مفهوم التوفيق..... 70
الفرع الأول: تعريف التوفيق..... 70
الفرع الثاني: حدود اتفاق التوفيق..... 73
البند الأول: الطبيعة القانونية لاتفاق التوفيق..... 73
البند الثاني: صور اتفاق التوفيق..... 74
أولا- شرط التوفيق..... 74

Scanné avec CamScanner

ثانيا- مشارطة التوفيق..... 76
المطلب الثاني: إجراءات التوفيق..... 77
الفرع الأول: تشكيل هيئة التوفيق..... 77
البند الأول: اختيار الموفق..... 77
أولا- التوفيق الحر..... 77
ثانيا- التوفيق المؤسسي..... 78
البند الثاني: الشروط الواجب توفرها في الموفق..... 79
الفرع الثاني: إدارة عملية التوفيق..... 81
الفصل الثاني: الطرق البديلة المتصلة بالقضاء..... 83
المبحث الأول: الوساطة..... 86
المطلب الأول: مفهوم الوساطة 86
الفرع الأول: تعريف الوساطة..... 87
الفرع الثاني: أنواع الوساطة..... 90
البند الأول: الوساطة البسيطة..... 91
البند الثاني: الوساطة القضائية..... 91
البند الثالث: الوساطة الخاصة..... 93
المطلب الثاني: النظام الاجرائي للوساطة..... 93
الفرع الأول: حدود الوساطة..... 94
أولا- قضايا شؤون الأسرة..... 94
ثانيا- القضايا العمالية..... 95
ثالثا- القضايا التي تمس النظام العام..... 96
الفرع الثاني: إجراءات الوساطة..... 96
المبحث الثاني: الصلح..... 100
المطلب الأول: مفهوم الصلح..... 101
الفرع الأول: تعريف الصلح..... 101
الفرع الثاني: أركان الصلح..... 104
البند الأول: الرضا..... 105
البند الثاني: المحل..... 106
أولا- المسائل التي لا يجوز فيها الصلح 106
ثانيا- المسائل التي يجوز الصلح فيها..... 107
البند الثالث: السبب..... 107

Scanné avec CamScanner

المطلب الثاني: إجراءات الصلح وبعض تطبيقاته..... 107
الفرع الأول: إجراءات الصلح..... 107
أولا- الصلح بسعي من الخصوم..... 110
ثانيا- الصلح بمبادرة القاضي..... 110
الفرع الثاني: بعض تطبيقات الصلح..... 110
أولا- منازعات الطلاق..... 110
ثانيا- نزاعات العمل..... 111
الفصل الثالث: الطرق البديلة غير المتصلة بالقضاء..... 113
المبحث الأول: ماهية التحكيم..... 116
المطلب الأول: مفهوم التحكيم..... 116
الفرع الأول: طبيعته القانونية..... 116
الفرع الثاني: تمييز التحكيم عن بعض الوسائل الأخرى لفض النزاع 116
أ - التوفيق والتحكيم..... 117
ب - التحكيم والصلح..... 117
ج - التحكيم والخبرة..... 118
الفرع الثالث: أنواع التحكيم..... 118
البند الأول: التحكيم الوطني والتحكيم الدولي..... 118
البند الثاني: التحكيم الخاص والتحكيم المؤسسي..... 118
البند الثالث: التحكيم الاختياري والتحكيم الالزامي..... 119
المطلب الثاني: مراحل التحكيم..... 120
الفرع الأول: اتفاق التحكيم..... 120
البند الأول: صور اتفاق التحكيم..... 120
أولا- شرط التحكيم..... 120
ثانيا- مشارطة التحكيم..... 121
البند الثاني: شروط صحة اتفاق التحكيم..... 121
أولا- الشروط الموضوعية..... 121
1) الرضا..... 121
2) محل التحكيم..... 121
3) السبب 122
ثانيا- الشروط الشكلية..... 122
البند الثالث: آثار اتفاق التحكيم..... 122
123 .....

Scanné avec CamScanner

أولا- الأثر المانع لاتفاق التحكيم..... 123
ثانيا- مبدأ استقلالية شرط التحكيم..... 124
الفرع الثاني: تشكيل هيئة التحكيم..... 125
1- قواعد اليونسترال..... 126
2- قواعد غرفة التجارة الدولية بباريس..... 127
3- نظام محكمة لندن للتحكيم الدولي..... 127
4- نصوص اتفاقية واشنطن لتسوية منازعات الاستثمار..... 128
البند الأول: الشروط الواجب توافرها في المحكم..... 128
البند الثاني: رد المحكم..... 128
الفرع الثالث: إجراءات التحكيم..... 129
البند الأول: مكان التحكيم..... 130
البند الثاني: لغة التحكيم..... 131
البند الثالث: القواعد المنظمة لإجراءات التحكيم..... 131
البند الرابع: سير الإجراءات في الخصومة التحكيمية 134
أولا- أثر تغير تشكيل هيئة التحكيم على الاجراءات..... 135
ثانيا- عوارض استمرار إجراءات التحكيم..... 135
1- وقف إجراءات التحكيم..... 135
2- انقطاع سير إجراءات التحكيم..... 136
3-إنهاء إجراءات التحكيم..... 136
الفرع الرابع: صدور حكم التحكيم..... 136
1-من الناحية الموضوعية..... 139
2- من الناحية الشكلية..... 139
المبحث الثاني: إشكالات اختيار القانون الواجب التطبيق..... 142
1-الاختيار المتعدد للقانون..... 145
2- الاختيار الذي يؤدي إلى بطلان العقد..... 146
3-الاختيار غير الملائم أو الناقص..... 146
4- سكوت أطراف العقد عن إختيار القانون الواجب التطبيق..... 148
المبحث الثالث: التحكيم الالكتروني..... 151
المطلب الأول: خصومة التحكيم..... 151
الفرع الأول: تشكيل محكمة التحكيم الالكترونية..... 152
1- التعيين باتفاق الأطراف..... 153

Scanné avec CamScanner

2-تشكيل هيئة التحكيم بموجب نظام..... 154
الفرع الثاني: إجراءات التحكيم الالكتروني..... 155
1-لغة التحكيم..... 158
2- آجال التحكيم..... 159
المطلب الثاني: إدارة العملية التحكيمية والتحديات الواقعة عليها..... 161
الفرع الأول: جلسة التحكيم الالكتروني..... 161
1- مبدأ المواجهة 162
2- اجترام حقوق الدفاع..... 163
3-مبدأ المساواة 164
الفرع الثاني: تحديات التحكيم الالكتروني..... 165
الخاتمة..... 169
قائمة المراجع..... 171
الفهرس..... 181

Scanné avec CamScanner