

أصول الصياغة القانونية

(سؤال وجواب)

الفصل الصيفي ١٤٣٩

أرطبون

س١/ ما مفهوم (الملقصود) الصياغة القانونية؟

الصياغة في اللغة : تعني البيان في القدرة على التعبير والانشاء والافصاح عن القصد من الصيغة.
القانون لغة : مقياس الاشياء او النظام وثاني الاصول والقواعد وهي كلمة يونانية الأصل غير عربية.

س٢/ على ماذا تشتمل الصياغة القانونية؟

- ◀ الصياغة التشريعية التنظيمية
- ◀ صياغة الاحكام القضائية
- ◀ صياغة المذكرات القانونية
- ◀ صياغة العقود

س٣/ ما هو التعريف الاصطلاحي للصياغة القانونية؟

◀ مجموعة القواعد العامة المجردة الملزمة المقرونة بالجزاء والتي تحكم والتصرفات والاعمال.

س٤/ ما هو تعريف اصول الصياغة اصطلاحاً؟

- ١- عملية تحويل القيم التي تكون مادة القانون الى قواعد قانونية صالحة للتطبيق.
- ٢- عبارة عن مجمل المعارف والاساليب المستخدمة بصيانة القوانين بشكل خاص والأنظمة بشكل عام.
- ٣- اختيار الوسائل والادوات الكفيلة بالترجمة الصادقة لمضمون القاعدة واعطائها الشكل العمل الذي تصلح به للتطبيق.
- ٤- طريقة التعبير عن مضمون جوهر القاعدة القانونية فهي الشكل الذي يخرج به مضمون النص.
- ٥- عمليه ضرورية للترجمة جوهر القاعدة الاولى والنظري وتحويله الى قواعد عملية صالحة للتطبيق الفعلي في المجتمع وتنظيمه عن طريق استعمال وسائل وادوات معينه كفيل بهذا التحويل.
- ٦/ إفراغ المقاصد في نصوص تقرأ وتفهم بدرجة واضحة لا لبس ولا غموض فيها، فكلما كانت الصياغة دقيقة الألفاظ قاطعة الدلالة والمعاني كانت صياغة ناجحة وصحيحة والعكس صحيح.
- ٧/ مجموعة الوسائل والقواعد المستخدمة لصياغة الأفكار القانونية في نصوص تشريعية تعين على تطبيق القانون من الناحية العملية، وذلك باستيعاب وقائع الحياة في قوالب تشريعية لتحقيق الغرض الذي تنشده السياسة القانونية.

الراجح (مهم): «أداة لتحويل المادة الأولية التي تتكون منها القاعدة القانونية إلى قواعد عملية صالحة للتطبيق

الفعلي على نحو يحقق الغاية التي يفصح عنها جوهرها، ويتم ذلك عن طريق اختيار الوسائل والادوات

الكفيلة بالترجمة الصادقة المضمون القاعدة واعطائها الشكل العملي الذي تصلح به للتطبيق كقواعد سهلة

الفهم سهلة التطبيق غير قابلة للتأويل»

س٥/ ما هو مصطلح القانون في المملكة العربية السعودية؟
◀ تستخدم مصطلح النظام.

س٦/ تحت اي فروع القانون تدرج اصول الصياغة القانونية؟
◀ هي فرع من فروع القانون العام.

س٧/ ما هي انواع الصياغة القانونية من حيث الجهة المختصة؟

- ١- التشريع الأساس (أعلى قانون في الدولة): الدستور او النظام الاساسي للحكم وهو مجموعة القواعد القانونية التي تبين شكل الدولة والسلطات العامة فيها وهو أعلى قانون في الدولة.
- ٢- التشريع العادي: هو النظام او القانون الصادر عن السلطة التشريعية (التنظيمية) باعتبارها هي السلطة المنوط بها سن القوانين.
- ٣- التشريع الفرعي: اللوائح والقرارات الصادرة من السلطة التنفيذية.

س٨/ ما هو التشريع الاساسي ومن يختص به؟

◀ التشريع الأساس (أعلى قانون في الدولة): الدستور او النظام الاساسي للحكم وهو مجموعة القواعد القانونية التي تبين شكل الدولة والسلطات العامة فيها وعلاقتها بالسلطات الأخرى وهو أعلى قانون في الدولة.

س٩/ ما هو التشريع العادي ومن يختص به؟

◀ التشريع العادي: هو النظام او القانون الصادر عن السلطة التشريعية (التنظيمية) باعتبارها هي السلطة المنوط بها سن القوانين.

س١٠/ ما المصطلح المرادف في المملكة العربية السعودية السلطة التشريعية؟
◀ السلطة التنظيمية.

س١١/ ما هي الصياغة التشريعية؟

- في كتابة التشريعات المختلفة في صورة نصوص قانونيه بلغه واضحة ومختصره ...
- إفراغ ارادة المشرع في نصوص مواد لمعالجة حالة معينة ومثيلاتها المحتملة.

س ١٢ / ما اهمية الصياغة التشريعية؟

- ١- تستخدم كمعيار للتمييز بين القواعد الآمرة والقواعد المكملة.
- ٢- الدقة ووضوح النص وتفادي اللبس والغموض في النصوص المختلفة.
- ٣- تعزيز القدرة التنافسية للتشريع.
- ٤- الصياغة التشريعية الجيدة تمكن من الإحاطة بكافة المعلومات المتعلقة بالموضوع المطلوب تنظيمه.
- ٥- تفادي التعارض بين التشريع الجديد والدستور والاتفاقيات الدولية والتشريعات الأخرى.

س ١٣ / ما الفرق بين القواعد الآمرة والمكملة؟

◀ ان القواعد الآمرة (تهتم بالمصلحة العامة) لا يجوز الاتفاق على خلافها بعكس القواعد المكملة (التي تهتم بالمصالح الخاصة).

س ١٤ / ماهي قواعد الصياغة التشريعية؟

- ١- قاعدة المنطق العلمي: وتتمثل في المرور بخطوتين
◀ وتتمثل في الإجابة على السؤالين التاليين:
أ. هل يحتاج الأمر الى تدخل تشريعي؟
ب. ما هي الخطوات المنطقية التي تضمن اليسير في عملية التشريع بطريقه علميه أو كفاءة أعلى؟
- ٢- قاعدة حرفية الصانع.

س ١٥ / ما هي أهم الأمور التي ينبغي لسانغ القانوني التأكد منها؟

- ١- النظر الى دستورية المشروع. (حتى لا يتم الطعن بعدم دستورية القانون).
- ٢- النظر الى مدى تشابه مشروع القانون الجديد مع القوانين الأخرى.
- ٣- التأكد من عدم تكرار النصوص ووضوحها.

س ١٦ / ما هو المصطلح القانوني الذي يطلق على القانون قبل ان يخرج من الجهات التنظيمية ويصادق عليه؟

◀ يسمى مشروع النظام.

س١٧/ ما هي العوامل التي تتأثر بها القاعدة القانونية؟

- ١- عوامل طبيعية (الظروف الاقتصادية أو الثقافية التي تحيط بالإنسان).
- ٢- عوامل تاريخية (التراث).
- ٣- عوامل عقلية.
- ٤- عوامل مثالية.

س١٨/ ماهي القواعد الضرورية للصياغة التشريعية الجيدة؟

- ١- الالتزام بالمراحل المحددة لإصدار التشريع.
- ٢- استخدام الأسلوب التشريعي المناسب وفق ما جاء في سند الإصدار.
- ٣- الالتزام بقواعد العدالة والمساواة واحترام تدرج قوة الالتزام بين التشريعات.
- ٤- الاحاطة التامة بالمعلومات المتعلقة بالموضوع المطلوب استصدار تشريع بشأنه أو قواعد منظمة له.
- ٥- التأكد من عدم مخالفة المشروع للدستور والقواعد الأعلى منها.
- ٦- عدم الخلط بين القواعد القانونية الأمرة والقواعد القانونية المكملة.
- ٧- التأكد من عدم وجود تعارض بين مشروع القانون والنصوص القانونية السارية في الدولة.
- ٨- مراعاة عدم التعارض بين مشروع القانون والاتفاقيات الدولية المتعلقة بنفس الموضوع ما أمكن ذلك.
- ٩- أن يكون حجم القانون معقولا حتى يمكن للشخص العادي أن يلم به، لأنه في الأصل هو المخاطب به.
- ١٠- التأكد من القاعدة القانونية المراد صياغتها هل هي اتفاقية دولية أم قانون اتحادي أم قانون إقليمي أم قانون محلي أم تشريع فرعي (لائحة) أم غير ذلك.
- ١١- اعتماد قواعد تفسيرية يمكن اللجوء إليها عند الحاجة لفهم أهداف التشريع أو الفهم بعض النصوص من قبل السلطات التشريعية والقضائية مستقبلا.
- ١٢- أن يتضمن مشروع القانون المقترح مادة أو أكثر تحدد نطاق تطبيقه، سواء من حيث الموضوع أو الأشخاص أو من حيث الزمان المكان.
- ١٣- عدم النص على رجعية القانون إلا في أضيق الحدود وفي حالة الضرورة لأنه يصادم مبدأ أصيل وهو عدم رجعية القانون.
- ١٤- أن يتم النص على تاريخ بدء سريان القانون.
- ١٥- النص على الزامية القواعد الأمرة، مع اقتران الخروج عليها بجزاء.
- ١٦- عدم التوسع في الأحكام الاستثنائية في مشروع القانون.
- ١٧- الالتزام بالموجهات العامة للتشريع داخل الدولة عند الصياغة.
- ١٨- مراجعة مواطن الغموض والتعارض والالتباس في المشروع ومعالجتها بعد دراستها وتحليلها.
- ١٩- التأكد عند الصياغة من شمول القاعدة القانونية لعناصرها الأساسية من العمومية والتجريد والالتزام.

٢٠- التأكد عند الصياغة من احترام المراكز القانونية والعلاقات القائمة في المجتمع (الأمن القانوني في المجتمع).

١٢- أن يتأكد الصائغ من وجود علاقة بين النظام القانوني وخطط الدولة.

٢٢- التزام الصائغ بأهداف التشريع.

٢٣- أن يهتم الصائغ باستخدام أدوات وعلامات الترقيم (النقطة، الشولة، علامة الاستفهام، نقطتين فوق بعض وغيرها).

٢٤- تجنب الصائغ استخدام الكلمات والمصطلحات الغامضة.

٢٥- تجنب الصائغ استخدام الكلمات المثيرة للالتباس.

٢٦- استخدام الكلمة نفسها بالمفهوم ذاته، واستخدام كلمة مختلفة للتعبير عن مفهوم مختلف.

٢٧- تجنب استخدام الكلمات غير الضرورية.

٢٨- استخدام الكلمات الواردة في القوانين ذات الصلة ما أمكن.

٢٩- تجنب العبارات الوصفية والظرفية المثيرة للالتباس

٣٠- استخدام "واو" العطف وحرف "أو" بعناية.

٣١- استخدام جمل قصيرة وواضحة وتجنب الحشو.

٣٢- تقسيم النصوص إلى فقرات أو بنود.

٣٣- الحرص ما أمكن على استخدام صيغة الإثبات، ولا تستخدم صيغة النفي إلا للضرورة.

٣٤- استخدام مصطلحات وكلمات تلائم مستخدمي القانون.

٣٥- استخدام الإحالة بطريقة صحيحة وواضحة.

س١٩ / ماهي مراحل صياغة التشريع وما هي الجهة المختصة به في كل مرحلة؟

- ١- الاقتراح: والجهة المختصة التي تصدره هي السلطة التشريعية، ويحق السلطة التنفيذية اقتراح القوانين وفي المملكة العربية السعودية يحق الاقتراح لمجلس الشورى ومجلس الوزراء وكل وزير في شأن وزارته.
- ٢- مناقشة المقترح او المشروع: التمر في مراحل متعددة قبل وبعد عرضه للبرلمان وفي المملكة تتم في مجلس الشورى ثم مجلس الوزراء.
- ٣- التصديق على المشروع: من قبل السلطة العليا في البلد مثل الرئيس أو الملك وفي المملكة يصدر بمرسوم الملكي.

س٢٠ / ما هو الهيكل التشريعي؟

هي قائمة بعناصر التشريع يتم وضعها في مجموعات متجانسة تعمل على تسهيل وتسريع الكتابة، ووضع العناصر التي تربطها علاقة واحدة في مجموعه مستقلة (ابواب او فصول او فروع) ثم مراجعة ما تم عمله وتحضيره على الوجه الصحيح.

س ٢١ / ما هي مكونات هيكل التشريع؟

- ١- تبدأ وبالكتابة: كتابة اسم القانون ورقمه وسنه اصداره وتتم الإشارة إلى أنه مرسوم أو أمر ملكي أو رئاسي في اسم المشروع.
- ٢- ديباجة القانون التشريع أو النظام: بعد تسميه القانون ورقمه والإشارة لسنة اصداره تأتي الديباجة هي تتكون من:
 - أ. وصف الشخص المخول بإصدار التشريع الرئيس أو الملك.
 - ب. الإشارة إلى السند القانوني أو الدستوري.
 - ج. الإشارة الى التشريعات ذات العلاقة.
 - د. الإشارة الى الجهة التي طلبت وضع التشريع.
 - هـ. الي موافقه المجلس التشريعي على القانون وتاريخ اقراره للتشريع وتذييل الديباجة بجمله اصدرنا او قررنا ما يلي.
- ٣- موضوع التشريع او الاحكام الموضوعية (صلب التشريع).

س ٢٢ / كيف يكون شكل وضع التشريع؟

- ١- في المادة الاولى او الفصل الاول: تنص على اسم التشريع وبدء العمل به وقد تنص على معاني الالفاظ والعبارات والمصطلحات التي تتكرر في المشروع وتسمى مفاتيح التشريع.
- ٢- المادة الثانية: تكون احكام عامه للمشرع وتمهد للدخول في التفاصيل وغالبا تشمل وتحديد مجال تطبيق القانون وقد تستثنى بعض الجهات او الاشخاص من تطبيقها وقد تُلغى تشريع ان سابقا او بعض النصوص التي تتعارض مع نصوصه.
- ٣- ثم تأتي المواد المتعلقة بالأحكام الجوهرية: ويتم ترتيبها على شكل فصول او اقسام حسب مساحة التشريع ويجوز تقسيم المواد الي فقرات او بنود.
- ٤- قبل نهاية المشروع يأتي فصل الاحكام الختامية: وضع احكام تشير الى كيفية العمل في المشروع الجديد ومدى ملاءمتها للقوانين السابقة المعمول بها وقد تشير إلى استمرار بعضها لفترة مؤقتة إلى حين استبدالها.
- ٥- وفي النهاية تأتي ماده بإلغاء كل ما يتعارض مع هذا القانون ويتم تسميتها وارقامها وتاريخ صدورها.
- ٦- المادة قبل الأخيرة: تنص على جواز تفويض الصلاحيات القانونية للجهة التنفيذية للقانون (اللوائح والأنظمة والقرارات الإدارية والتنظيمية).
- ٧- النص الاخير: يكون موجها الى جميع الجهات المختصة بالتنفيذ ويُذيل المشروع القانوني بتوقيع مصدر التشريع وتاريخ ومكان اصدارها.
- ٨- الملاحق: ترفق في نهاية المشروع وتعتبر النماذج او الجداول جزء من التشريع.

س٢٣ / أين يكون شرح معاني وعبارات ومصطلحات القانون؟
◀ في المادة الأولى.

س٢٤ / أين يكتب الفصل الخاص بالأحكام الختامية؟
◀ قبل نهاية المشروع.

س٢٥ / أين يكتب تاريخ النظام ومكان اصداره ونشره ومتى يعمل بهذا النظام؟
◀ في النص الأخير.

س٢٦ / هل تعد الملاحق والجداول والنماذج جزء من مشروع النظام أم تعتبر منفصلة؟
◀ نعم ، تعتبر جزء منه.

س٢٧ / كيف تصوغ المحاكم الاحكام القضائية؟

- ١- مدخل الحكم: ويعرض معلومات مهمة عرضها الخصوم على القاضي، ويبنى القاضي استنتاجه عليه.
- ٢- التقسيم والتوزيع (الأسباب): تقسيم الموضوع إلى أجزاء يبين كل منها جزء من النزاع.
- ٣- مناقشة الأدلة: ليزيل التناقض في الدعوى المعروضة عليه.
- ٤- التقرير: الأصل ان يكون الحكم في منطوق الحكم ولكن جرت العادة أن ينهي القاضي مناقشته بعبارة يقرر فيها وجهة نظره، وهو يساعد القاضي على تجديد أجزاء المنطوق.
- ٥- منطوق الحكم: هو موجز او مختصر الحكم الذي ينتهي اليه القاضي وهو الجزء الذي يسلم لأطراف النزاع والذي يمكن وضعها موضع التنفيذ.

س٢٨ / أين يذكر منطوق الحكم القضائي؟
◀ في نهاية الحكم القضائي.

س٢٩ / ما المقصود في منطوق الحكم القضائي؟
◀ موجز او مختصر الحكم الذي ينتهي اليه القاضي.

س٣٠ / هل تذكر أسباب الحكم والأدلة في منطوق الحكم؟
◀ لا تذكر الأسباب والأدلة في منطوق الحكم إنما موقعها في الأسباب، ويقنصر المنطوق على قبول أو رفض القضايا المطروحة.

س ٣١ / ما هي الصفات الواجب توفرها في كاتب المذكرات القانونية؟

- ١- القدرة على التحليل والاستنباط والقياس من خلال إعمال العقل والمنطق.
- ٢- القدرة على استخلاص النتائج وترتيبها ترتيباً منطقياً تتسجم مع تسلسل الوقائع.
- ٣- المهارة في اختيار الألفاظ والتراكيب اللغوية السهلة لتوضيح أفكاره ووجهة نظره.
- ٤- عدم أخذ أفكار وآراء الغير باعتبارها مسلمة، بل لابد أن يخضعها للفحص والتدقيق.
- ٥- عدم التسرع في إصدار الأحكام والآراء إلا بعد امتلاك الدليل القاطع على صحة ما يعتقد.
- ٦- تناول الموضوع من كافة جوانبه مع كافة الأدلة بشكل يمكنه من الوصول إلى الرأي السديد وعدم الاكتفاء بجزء من الموضوع.
- ٧- مراعاة الدقة في توثيق المصادر والمستندات، بحيث يمكن المتلقي من التأكد منها.
- ٨- مراعاة أن تكون الأدلة والمستندات لها صلة وثيقة بالوقائع وتدعم الوصول إلى النتائج.

س ٣٢ / اذكر بعض انواع المذكرات القانونية؟

- ١/ مذكرة دعوى أو عريضة دعوى (مدنية أو جنائية).
- ٢/ مذكرة دفاع (مدنية أو جنائية).
- ٣/ مذكرة استئناف حكم.
- ٤/ مذكرة طعن في حكم.
- ٥/ مذكرة مرافعة (تقدم قبل صدور الحكم).
- ٦/ مذكرة الطعن في قرار المحكمين.

س ٣٣ / على ماذا تشتمل المذكرة (مشمولات المذكرة)؟

- ١- اسم الجهة المقدم إليها.
- ٢- أسماء الأطراف وصفاتهم وعناوينهم.
- ٣- رقم القضية وسنتها (إذا وجد).
- ٤- الوقائع الموضوعية الجوهرية للنزاع.
- ٥- الأدلة والمستندات المؤيدة للمذكرة.
- ٦- طلبات مقدم المذكرة.
- ٧- النصوص القانونية المؤيدة (بعض المذكرات).

س ٣٤ / متى يتم الرجوع إلى آراء كبار فقهاء القانون؟

◀ نرجع وإلى آراء فقهاء القانون في حال لم يكن هناك نص نظامي.

س ٣٥ / كيف يمكن حل الإشكاليات التي تظهر في كتابه الاتفاقية الدولية عندما تكون أطراف الاتفاقية

دولتين أو أكثر تستخدم كل منها لغة مختلفة عن الأخرى؟

الأسلوب الأول: يقوم على صياغة المعاهدة بلغة واحدة، وقد كانت اللغة اللاتينية وفي الآونة الأخيرة اختيرت الفرنسية ثم الإنجليزية كلغة للتداول لصفتهما الدولية.

الأسلوب الثاني: فيتمثل في صياغة المعاهدة بلغتين أو بعدة لغات، على أن تعطى الأفضلية لأحدها في حالة وقوع خلاف حول تفسير إحدى العبارات.

الأسلوب الثالث: اختيار لغات متعددة بتعدد الدول المتعاقدة، حيث تحرر المعاهدة الثنائية باللغتين الوطنية للطرفين، وتحرر المعاهدة المتعددة الأطراف بعدة لغات، وتتمتع كل نسخة محررة بلغة ما بنفس الحجية كما هو الحال بالنسبة لميثاق الأمم المتحدة واتفاقية فيينا لقانون المعاهدات التي حررت بخمس لغات هي الإنجليزية والفرنسية والإسبانية والروسية والصينية.

س ٣٦ / ماهي لغة المعاهدات الحديثة؟

◀ الفرنسية وأخيراً الإنجليزية.

س ٣٧ / ما هو شكل صياغة الاتفاقيات والمعاهدات الدولية؟

١- الدياجة.

٢- صياغة المتن.

٣- تقسيم المعاهدة.

س ٣٨ / ما المقصود بالديباجة وماهي محتوياتها؟

◀ هي مقدمة المعاهدة والتي تبدأ ببيان أطراف المعاهدة بسرد أسماء الدول المتعاقدة أو أسماء السلطات الحاكمة أشخاصاً أو حكومات، وبعد ذلك تتعرض الديباجة للأسباب التي دعت إلى عقد الاتفاقية، والأهداف التي ترمي إليها الدول الموقعة.

س ٣٩ / ما المقصود بالمتن في المعاهدة؟

◀ والمقصود به صلب الموضوع (مضمون المعاهدة) فيتضمن المسائل والأحكام التي تم الاتفاق عليها، عادة ما تصاغ في فصول أو مواد أو بنود مرقمة.

س ٤٠ / ما هي اهم الاشكاليات التي تحدث عند صياغة العقود؟

* الصياغة الركيكة التي تغير المعنى وتضيع أو تطمس أو تبدل قصد طرفي التعاقد (مما يسبب النزاعات ويضيع الحقوق).

* الصياغة الفضفاضة التي تتسع لأكثر من معنى وتفتح باب الجدل والتأويل.

* الصياغة المبتورة المعيبة التي لا تحقق المعنى والغاية المقصودة منها.

* الصياغة المنسوخة والمنقولة حرفيا دون مراعاة اختلاف الوقائع.

س ٤١ / هل يمكن لمحكمة الموضوع ان تتدخل في تبيان المقصود بالعقد حينما تكون هناك عيوب في

الصياغة؟

◀ نعم فقد اعطي المشرع لمحكمة الموضوع صلاحية تكييف العقد وتفسيره للوصول الى الإرادة الحقيقية للمتعاقدين (السلطة التقديرية).

س ٤٢ / ما المقصود بتكييف العقد؟

◀ وتحديد ماهيته او تحديد الوصف القانوني له بإعطاء هي اسم من اسماء العقود المعروفة عقد البيع والإجارة.

س ٤٣ / ما الفرق بين تفسير العقد وتكييف العقد؟

◀ تفسير العقد يتعلق بالوقائع اما تكييف العقد فيتعلق بالقانون.

س ٤٤ / إذا لم يقم الاطراف باختياري الوصف القانوني الصحيح فماذا على المحكمة ان تفعل؟

لا تتقيد المحكمة بتكييف المتعاقدين ولها ان صحيح هذا التكييف من تلقاء نفسها.

س ٤٥ / ما هي مراحل صياغة العقود؟

١- مرحله التحضير: وهي تسبق مرحله الكتابة وتوثيق العقد وتتطلب بناء العقد بأسلوب واضح وبسيط ومنضبط:

- أ. التفاعل بين طالب الصياغة والقائمة بها تمهيدا للتفكير في انسب الحلول المحققة لرغبة أطراف العقد.
- ب. يضع المكلف بالصياغة مسودة تتضمن عناصر العقد المطلوب صياغته ويمكنه اعاده ترتيبها او التعديل عليها ان فاتته او غابت عنه بعض العناصر.
- ٢- مرحله الكتابة وتأتي بعد مرحله التحضير:
 - ا. كتابه العقد وصياغته ومبدئيا ويتم الاهتمام بشكل العقد واسلوب صياغة.
 - ب. مراجعة الصياغة المبدئية.
 - ج. مراجعة العقد للنظر في المشكلات التي يمكن ان تظهر عند التطبيق والتفكير في حلول لها.
 - د. مراجعة صياغة العقد للتأكد من مدى استجابته لرغبة الاطراف.

س ٤٦ / ما هي انواع الصياغة القانونية من حيث الاسلوب؟

- ١- صياغة جامدة.
- ٢- صياغة مرنة.

س ٤٧ / ماذا نقصد (ما مفهوم) بالصياغة الجامدة؟

◀ الصياغة الجامدة: تعني أن التعبير عن محتوى القاعدة القانونية ومضمونها يكون محكما، لا يفسح المجال لتقدير الفروق الفردية والظروف المختلفة التي قد تعرض في الواقع، بحيث يتوحد الحكم على جميع الخاضعين للتشريع، ومثال ذلك تحديد سن الرشد ب ١٨ سنة.

س ٤٨ / ما مفهوم (ماذا نقصد) بالصياغة المرنة؟

◀ مضمون الصياغة المرنة: وهي تعطي السلطة التقديرية للمعني بتطبيق القاعدة القانونية لمراعاة الفروق الفردية التي قد توجد في الواقع (كالرجوع في الهبة) وأيضا عندما يحدد المشرع العقوبة بين حدين، حد أدنى وحد أقصى تاركة القاضي سلطة تقديرية فيما بين الحدين حسب الظروف الخاصة بكل حالة.

س ٤٩ / ما هي مزايا الصياغة الجامدة؟

- ١- انها تحقق الثبات والاستقرار في المعاملات.
- ٢- تحقق الامن والسلم الاجتماعي والامن الوظيفي.
- ٣- تتميز في وضوح العبارة وسهولة التطبيق.

س ٥٠ / ما هي مزايا الصياغة المرنة؟

- ١- تحقيق العدالة الفعلية فهي تراعي الظروف الفردية المختلفة اثناء التطبيق.
- ٢- تمكين الجهات المختصة من مواكبه التطور ومعالجه المستجدات.

س ٥١ / ما هي عيوب الصياغة الجامدة؟

- ١- عجزها عن مجاراة التطور المستمر.
- ٢- تضفي نوع من الجمود على الاحكام القانونية التي يتضمنها النص القانوني.
- ٣- العدالة التي تحققها عدالة ظاهرية غير حقيقية (ترقيه بالأقدمية فهي تساوي بين الموظف المجد والخامل).

س ٥٢ / ما هي عيوب المرنة؟

- ١- عدم الاحكام في التنفيذ مما لا يحقق الاستقرار في العلاقات.
- ٢- فتح باب التباين غير الموضوعي وغير المنطقي مما يؤدي الى تباين الاحكام القضائية والإدارية.
- ٣- تظهر الذاتية او النظرة الشخصية في التطبيق.

س ٥٣ / هل نحتاج ان نصوص بصياغة جامده احيانا وبصياغة مرنة في احيان اخرى؟

◀ نعم ، لأن القانون في حاجه الى الصياغة الجامدة والمرنة في نفس الوقت فالمرجع قد يفضل التخلي عن القاعدة المرنة ويأخذ بالقاعدة الجامدة احيانا والعكس صحيح.

س ٥٤ / ما هي طرق اساليب الصياغة القانونية؟

- اولا: الطرق المادية المباشرة للصياغة القانونية.
- ثانيا: الطرق المعنوية غير المباشرة للصياغة القانونية.

س ٥٥ / ماذا نقصد بالطرق المباشرة للصياغة القانونية؟

◀ تعبير مادي عن جوهر القاعدة القانونية لتجسد مظهرها خارجي لها شكل واضح لا لبس فيه باستعمال تعبيرات قانونية واضحة ومنضبطة في ترجمة خطاب القاعدة القانونية.

- كسن الرشد ١٨ سنة.
- أهلية الترشح لعضوية المجلس التشريعي ٢١ سنة.

س٥٦/ ما المقصود بالطرق المعنوية (غير المباشرة) للصياغة القانونية؟

◀ عمل ذهني يلجأ اليه الصائغ لإخراج القاعدة القانونية اخراجا عمليا يحقق الغاية التي يفصح عنها جوهرها من خلال القرائن القانونية والافتراض أو الحيل القانونية.

س٥٧/ ما المقصود بالحيل القانونية (الافتراض)؟

◀ هو اعطاء وضع من الاوضاع حكما يخالف الحقيقة من أجل الوصول الى غاية عملية معينة وهو تصور ذهني يقصد منه يقصد منه تيسير الوصول الى هذه الغاية.

• كنظام الموت المدني وهو افتراض يخالف الواقع وذلك من اجل ترتيب آثار قانونية.