



عمادة التعلم الإلكتروني
و التعليم عن بُعد



المملكة العربية السعودية
وزارة التعليم
جامعة الإمام محمد سعود العلام
عمادة التعلم الإلكتروني و التعليم عن بُعد

قسم الأنظمة - تفریغات المستوى السابع

الملف مجاني لوجه الله تعالى

أسئلة مادة : التأمينات العينية و الشخصية - نظم 406

دكتور المادة : حسن القرني

الفصل الدراسي الصيفي 1440هـ

الملف جهد شخصي ولا يغني عن المذكرة الرئيسية والمحاضرات المرئية المعتمدة من
العمادة ، الملف مجاني لوجه الله تعالى .

إثراء المعرفة في تخصص الأنظمة

الملف مجاني لوجه الله تعالى
فريق العمل : Amal ab ، إبراهيم

المشرف العام : علي البقمي

اللقاء الحي الأول مقرر التأمينات العينية و الشخصية إلى ص 14

س1 / ما أقسام الحقوق المالية ؟ وما تعريف كل قسم ؟

📖 ثلاثة أقسام :

- 1- شخصية : يعبر عنها بالالتزامات وهي في حقيقتها : رابطة قانونية بين شخصين تخول احدهما وهو الدائن أن يطالب المدين بأداء معين لمصلحته وهذا الأداء قد يكون قياماً بعمل أو امتناعاً عن عمل أو إعطاء لشيء ما ، إذا فهي الحقوق التي بمقتضاها تترتب التزامات وهي حقوق تتعلق بشخص الدائن أو المدين .
- 2- معنوية : تعني تلك الحقوق التي ترد على الأشياء غير المادية التي تعرف بحقوق الملكية الذهنية أو الفكرية ، سواء تلك التي تدرج في إطار الملكية الصناعية والتجارية أو تلك التي تدرج تحت حقوق المؤلف .
- 3- العينية : يقصد بها تلك السلطة المباشرة التي يكتسبها شخص على شيء مادي معين ، يستطيع بمقتضاه استعمال ذلك الحق مباشرة ، دون حاجة إلى وساطة شخص آخر بين صاحب الحق و الشيء محل الحق .

س2 / ما أقسام الحقوق العينية ؟ وما تعريف كل قسم ؟

📖 قسمين رئيسيين :

- 1- الحقوق العينية الأصلية : هي تلك الحقوق التي تقوم بنفسها مستقلة عن غيرها ، ولا تستند في وجودها إلى حق آخر ، وتعني حق الملكية وما يتفرع عنه من حقوق الانتفاع ، و الاستعمال و السكنى ، والارتفاق ، والوقف والحكر .
- 2- الحقوق العينية التبعية : هي تلك الحقوق التي لا تقوم مستقلة بذاتها ، وإنما تنشأ ضماناً للوفاء بحق من الحقوق الشخصية ، وترتكز في وجودها على توفر رابطة المديونية .

س3 / ما أنواع الحقوق العينية التبعية ؟

📖 ثلاثة أنواع :

- 1- حق الرهن بنوعيه الرسمي و الحيازي .
- 2- حق الاختصاص .
- 3- حق الامتياز .

س4 / متى يلجأ للضمانات العينية التبعية ؟

إذا شعر الدائن بأن الضمان العام الذي يرد على جميع أموال مدينه ليس كافياً لضمان استيفاء حقه منه .

س5 / ما أنواع الضمانات ؟

📖 نوعان :

- 1- الضمان الخاص شخصياً ، وبناءً عليه ينشأ ما يسمى بالكفالة الشخصية .
- 2- الضمان الخاص عينياً تبعياً ، من خلال : 1- الرهن بنوعيه . 2- حق الاختصاص . 3- حق الامتياز .

س6 / أين ذكرت التأمينات الشخصية في الأنظمة ؟

- 1- نظم المنظم المصري التأمينات الشخصية (الكفالة) في القانون المدني ضمن مواد الباب الخامس من الكتاب الثاني المخصص للعقود المسماة في المواد 772 - 781 ، كما نظم أحكام التأمينات العينية في الكتاب الرابع ابتداء من المادة 1030 إلى المادة 1149 .
- 2- عرضت لها وثيقة الكويت في أكثر من أربعين مادة .
- 3- النظام السعودي فقد عالجه في نصوص متناثرة ، بعضها بأوامر سامية ، وبعضها بقرارات وزارية ، وهي أوامر وقرارات استمدت من فقه الشريعة الإسلامية .

س7 / ما خلاصة ماسبق ؟

يتبين لنا مما سبق أن الضمانات : شخصية كانت أو عينية ، وسيلة لضمان الوفاء بالالتزام أو الدين ، فالضمان الشخصي (الكفالة) مبني على فكرة ضم الذمة المالية للكفيل إلى الذمة المالية للمدين ليضمن الدائن ، فإن تعثر المدين

في السداد ، تقدم الكفيل الموسر لسداد المديونية التي قبل كفالتها في كل ذمته المالية وليس مالا محددًا (مالم يكن الكفيل عينياً)

س8 / هل يحق للكفيل الرجوع على المكفول بما دفعه وما طرق ذلك ؟
بعد أن يوفي الكفيل الدائن حقه يستطيع هو شخصياً أن يرجع على المدين المكفول بما تكبده ودفعه للوفاء بالمديونية ، بثلاث طرق : 1- بالدعوى الشخصية . 2- دعوى الحلول . 3- دعوى الإثراء بلا سبب .

س9 / ما حال الضمانات العينية مع المديونية ، وما المزايا التي تمنحها للدائن ؟
تدور مع المديونية وجوداً و عدماً ، والمزايا الممنوحة للدائن :
1- حصوله على حقه كاملاً متقدماً على سائر الدائنين فيما يسمى بحق التقدم .
2- منحه الحق في تتبع المال المقرر له عليه حق عيني تباعي في أي يد كان ، و التنفيذ عليه بالبيع بالمزاد العلني تحت يد حائزته فيما يسمى بحق التتبع .

س10 / هل الضمانات العينية محصورة ؟ وكم عددها ؟
تعتبر الضمانات العينية محصورة في 4 أربعة ضمانات :
1- الرهن العقاري أو الرسمي . 2- الرهن الحيازي . 3- حق الامتياز . 4- حق الاختصاص .

س11 / ما تعريف الكفالة وما محترزاته ؟
يهمنا تعريف صاحب مرشد الحيران : عقد يضم بمقتضاه شخص ذمته إلى ذمة المدين في تنفيذ التزام عليه ، بأن يتعهد للدائن بأدائه إذا لم يؤده المدين .
تعريف الفقه الإسلامي : ضم ذمة الضامن إلى ذمة المضمون عنه في التزام لحق يثبت في ذمتهما جميعاً .

ملاحظات على التعريف القانوني للكفالة :
(عقد) : تعني أنه يشترط فيها ما يشترط في كل العقود من : التراضي ، و المحل ، والسبب ، والأهلية ، و خلو الإرادة من العيوب .
(شخص) : لتشمل الشخص الطبيعي و الاعتباري .
(التزام) : وهو ما قد يكون إعطاء نقود أو شيء ، أو عمل ، أو امتناعاً عن عمل ما .

س12 / ما الأمور التي تستخلص من تعريف الكفالة ؟
أ) أن الكفيل لا يخصص أي مال من أمواله الخاصة لضمان الدين .
ب) أن الكفالة في القانون عبارة عن عقد بين الدائن و الكفيل ، و المدين ليس طرفاً فيها ، و تتم بدون رضاه ، و رغم معارضته .
ج) الكفالة ليست مستقلة بذاتها ، بل تقوم على التزام أصلي هو الالتزام المكفول ، وهذا يؤكد معنى التبعية في الكفالة .

س13 / ما معنى قاعدة الضمان العام ، وهل هي قاعدة قوية ؟ مع التعليل ؟
تعني : 1- أن أموال المدين جميعها ضامنة للوفاء بديونه مهما كان الدين صغيراً ،
2- وجميع الدائنين متساوون في هذا الضمان .

و أما في كونها قاعدة قوية فلا ، و علة ذلك :
1- أنها لا تعطي للدائن حق التقدم أو الأفضلية أو حق التتبع .
2- أنها لا تقتضي منع المدين من التصرف في أمواله .
3- لا تمنعه من استئانة ديون جديدة .

س14 / مالفرق الجوهرى بين الكفالة و التأمينات العينية التبعية ؟
يعتبر هذا الفرق هو الفرق الجوهرى بين الكفالة كتأمين شخصى وبين التأمينات العينية التبعية التى يتعلق فيها حق الدائن بمال خاص .

س15 / مالصورة التى يقدم فيها الكفيل مالا معينا ضمانا للدين إضافة للمال العام ؟
نكون حينئذٍ أمام كفالة عينية يجمع فيها الكفيل بين صفته ككفيل و صفته كراهن فى وقت واحد .

س16 / مالطبيعة الكفالة فى القانون و الفقه مع الدليل وما المعمول به فى المملكة العربية السعودية ؟
(أ) فى الفقه القانونى : الكفالة عقد ثنائى بين الكفيل و الدائن ، و يعتبر رضا الدائن شرطاً جوهرياً لانعقاد الكفالة ووجودها .
(ب) فى فقه الشريعة الإسلامية : اختلف الفقهاء على قولين :

1- الجمهور : يرى أن الكفالة تصرف بإرادة منفردة هى إرادة الكفيل ، ولا يلزم رضا الدائن لانعقاد الكفالة ووجودها .
الدليل :

- 1- حديث أبى قتادة الذى ضمن فيه دين الميت ابتغاء أن يصلى عليه النبى ﷺ بعد أن عزم على خلاف ذلك ، وهذا يدل أن أبا قتادة قد كفل الدين دون رضا كل من : المكفول عنه (المدين أو ورثته) و المكفول له (الدائن) .
 - 2- إضافة إلى أن الكفالة وثيقة لا يعتبر فيها القبض فأنشبهت الشهادة .
 - 3- كذلك فإنه ليس فى الكفالة معنى التملك حيث إنها ليست إلا ضم لزمة الكفيل إلى ذمة الأصيل فى المطالبة ، وعليه فإنها تتم بالإيجاب وحده كالنذر .
- ورأى الجمهور هذا :** هو المعمول به فى المملكة العربية السعودية .

2- المذهب الحنفى : تعتبر الكفالة عقداً ثنائياً لا ينعقد إلا بإيجاب و قبول من طرفيه وهما : الكفيل و الدائن .
الدليل : حجة أصحاب هذا الرأي أن الكفالة ليست التزاماً محضاً حتى تنعقد بالإيجاب وحده ، وإنما فيها معنى التملك ، والتملك لا يتم إلا بالإيجاب و القبول .

اللقاء الحى الثانى مقرر التأمينات العينية و الشخصية إلى ص 24

س1 / ماهى خصائص الكفالة ؟

- 1- الكفالة عقد رضائى .
- 2- الكفالة عقد ضمان .
- 3- الكفالة عقد ملزم لجانب واحد .
- 4- الكفالة عقد تبرع .
- 5- الكفالة عقد مدنى .
- 6- الكفالة عقد تبعى .
- 7- الكفالة عقد احتياطى .

1- الكفالة عقد رضائى :
يكفى لانعقاد الكفالة فى القانون الرضا بين الدائن و الكفيل .

س2/ ما الاتجاهات النظامية فى اشتراط رضا الكفيل صراحة مع التعليل ؟

- 1- المنظم المصرى : حسم المسألة بنصه أن الكفالة لا تفترض ، ويجب أن يكون رضا الكفيل فيها صريحاً على أن إثبات الرضا بالكتابة ضمان كاف لجعله صريحاً .
- 2- وثيقة الكويت : لم تشترط الرضا الصريح أو المكتوب من الكفيل .

3- المعمول به في النظام في المملكة العربية السعودية : لا يشترط في الكفالة شكل خاص من الناحية النظرية ، أما من الناحية العملية فإنها يجب أن توثق لدى كاتب العدل حتى تكون صالحة للعمل بها في المحاكم الشرعية بلا بينة .

التعليل : اعتباراً بأن التزام الكفيل من الالتزامات التبرعية .

2- الكفالة عقد ضمان شخصي :

على أموال الكفيل كلها ، فتعتبر لذلك عقداً من عقود الضمان الخاص ، أو عقداً من عقود التوثيق الشخصية .

س3/ ما مصطلحات الكفالة التي تتميز عنها الكفالة التي هي ضمان شخصي ؟

1- هذه الخاصية في الكفالة (أي أنها عقد ضمان شخصي) تميزها عن مصطلح الكفالة المستخدم بشأن دفع مبلغ نقدي أو أوراق مالية ككفالة أو كضمان لما ينشأ في ذمة بعض الأشخاص من التزامات بسبب قيامهم بعملهم : كالصيافة والأمناء والمحصلين ، ومن يرسو عليهم المزداد ، وأعضاء مجالس إدارة الشركات ، فهذا بمثابة رهن حيازي ، أي تأمين عيني يرد على المال المقدم على سبيل الضمان .

2- تتميز الكفالة ، باعتبارها ضمان شخصي ، عن مصطلح الكفالة المستخدم بشأن ما يدفعه المتهم من مال في المواد الجنائية عند الإفراج عنه مؤقتاً ، أو بشأن تعهد شخص بإحضار المفرج عنه ، فهذه إحدى نظم القانون الجنائي .

3- الكفالة عقد ملزم لجانب واحد :

الكفالة عقد ملزم لجانب واحد هو الكفيل ولا يلتزم الدائن حسب الأصل بشيء نحو الكفيل .

س4/ هل على الدائن التزامات في عقد الكفالة وما مصدرها ؟

كلا فالدائن ملزم أيضاً : 1- بالحفاظ على المستندات . 2- إعطاء الضمانات للكفيل بعد سداده لدين المدين . هذا الالتزام مصدره القانون و ليس عقد الكفالة .

س5/ متى تكون الكفالة ملزمة للطرفين ؟

في حالتين :

- 1- إذا دفع الدائن للكفيل مبلغاً من النقود في مقابل تحمله الضمان فيما يسمى بضمن الضمان ، فإن الكفالة حينئذٍ تصبح ملزمة للطرفين .
- 2- الحالات التي تعد فيها الكفالة عملاً تجارياً .

س6/ متى تعتبر الكفالة عملاً تجارياً في نظام المحكمة التجارية السعودية ؟

في حالتين :

- الأولى : إذا كان الكفيل بنكاً لأن جميع الأعمال المصرفية بحكم المادة 2/ج أعمال تجارية .
- الثانية : إذا ضمن الكفيل أحد الموقعين على ورقة من الأوراق التجارية فيما يسمى بالضمن الاحتياطي .

س7/ هل تتغير صفة الكفالة عندما يدفع المدين للكفيل مالاً مقابل الكفالة مع التعليل ؟

لا يغير من صفة الكفالة أنها عقد ملزم لطرف واحد .

التعليل : ذلك لأن المدين ليس طرفاً في عقد الكفالة .

4- الكفالة عقد تبرع :

الأصل أن الكفالة عقد تبرع بدون مقابل بالنسبة للكفيل ، وعليه فإن الكفالة تعتبر تصرفاً مدنياً حتى ولو كان الكفيل تاجراً ، أما بالنسبة للدائن فيرى بعض الفقهاء أنها ليست عملاً تبرعياً لأن الدائن قد أخذ الكفالة مقابل الدين و الأجل .

س8/ هل التطور الحديث غير صفة التبرعية للكفالة ؟

نعم ، خصوصاً الكفالات البنكية بوصفها من العمليات المصرفية أو من وظائف البنوك التي لا تقوم بدون مقابل ، ومن ثم أصبح العقد معاوضة .

س9 / مامعيار تحديد صفة الكفالة أهي تبرعية أو معاوضة ؟

لها حالتان :

- 1- إذا كان الكفيل يتقاضى مقابلًا عن الكفالة من الدائن كانت الكفالة عقد معاوضة .
- 2- إذا لم يكن يتقاضى شيئاً منه مقابل الكفالة عد ذلك تبرعاً .

س10 / ماذا يترتب على اعتبار الكفالة عقد تبرع ؟

خمسة آثار :

- 1- نعم خاصة فيما يتعلق بالأهلية التي يلزم توافرها في الكفيل أو في دعوى عدم نفاذ التصرف .
- 2- أنها عمل مدني وليس تجارياً .
- 3- إذا قام بها بنك أو عملت على ورقة تجارية فإنها تصبح تجارية .
- 4- أنها يلزم لها توكيل خاص .
- 5- الطعن بالدعوى البوليصة وهنا فإن علينا اتباع شروط الدعوى البوليصة في الأعمال التبرعية .

5- الكفالة عقد مدني :

الأصل في الكفيل أن يكون متبرعاً لا مضارباً ، و العمل التجاري يقوم على فكرة المضاربة الأمر الذي يتعارض مع نية المتبرع ، و إذن فالكفيل يقوم بعمل مدني لا تجاري .

س11 / ماذا يترتب على اعتبار الكفالة تصرف مدنياً لا تجارياً ؟

- 1- مسألة تحديد المحكمة المختصة : إذ يكون الاختصاص للمحكمة المدنية إذا كان الكفيل هو المدعى عليه .
- 2- مسألة الإثبات : حيث تثبت الكفالة بالنسبة إلى الكفيل بالطرق المدنية في الإثبات .
- 3- مسألة تحديد سعر الفائدة : فتحسب الفوائد التأخيرية على الكفيل بالسعر المدني لا بالسعر التجاري .

6- الكفالة عقد تباعي :

- 1- لاتقوم الكفالة بذاتها ، بل تقوم تابعة للالتزام أصلي تضمن به الوفاء للدائن إذا لم يف به المدين .
- 2- إن التزام الكفيل يتبع التزام الأصيل ، معجلاً كان أو مؤجلاً .

س12 / ماذا يترتب على كون الكفالة عقداً تباعياً لا أصلياً ؟

- 1- عدم إمكان وجود كفالة صحيحة بدون التزام أصلي صحيح .
- 2- عدم إمكان التزام الكفيل بشروط أشد من شروط المدين أو بمبلغ أكبر مما هو مستحق على المدين .
- 3- أن أي شيء سيحسن من مركز المدين سيستفيد منه الكفيل ، وأي شيء يسوء من مركز المدين لا يضر الكفيل .
- 4- أن انقضاء التزام المدين الأصلي يترتب عليه انقضاء التزام الكفيل ، لكن قد ينقضي التزام الكفيل دون انقضاء التزام المدين .
- 5- وبشكل عام فإن خاصية التبعية للكفالة تعني أنها تتبع الالتزام المكفول في الوجود ، و الصحة ، و القابلية للإبطال ، والتعليق على شرط والإضافة إلى أجل .

س13 / مالحكم فيما لو ضمن الكفيل بمبلغ أكبر من الدين ؟

لا تبطل الكفالة و لكنها ترد إلى المعقول .

7- الكفالة عقد احتياطي :

تعني هذه الصفة الاحتياطية أن المطالبة بالدين تكون للمدين الأصلي أولاً قبل الكفيل .

س14 / ما أنواع الكفالة من حيث المحل وما المقصود بكل نوع ؟

نوعان :

- 1- كفالة النفس : التزام الكفيل بإحضار من عليه حق مالي إلى الدائن ، فإن لم يتمكن من ذلك التزم هو بما عليه من الدين .
- 2- كفالة المال أو الكفالة الغرمية : يقصد بها ضمان الكفيل الوفاء بما على المكفول عنه من مال ، وإيفائه للمكفول له عند حلول الأجل إذا لم يف به المدين الأصلي . بتعريف آخر : هي الكفالة يكون فيها التزاماً مالياً ، وهذا الالتزام قد يكون التزاماً بإعطاء شيء (نقود أو غيرها) أو أداء عمل أو امتناع عن عمل .

س15 / ما أقوال الفقهاء في كفالة النفس ؟

قولان :

- 1- ذهب جمهور الفقهاء إلى جواز كفالة النفس .
- 2- اعترض عليها البعض على أساس عدم قدرة الكفيل على إحضار المكفول .
- لكن يمكن الرد عليه بأنه يمكن للكفيل الاستعانة بأعوان القاضي لتسليمه ، وإذا لم يتمكن من ذلك فإنه سيتحمل ماعليه من دين وهو مقدور عليه .

س16 / مال الحكم فيما لو اشترط الكفيل في كفالة النفس أنه لا يضمن المال في حال العجز عن إحضار المدين ؟

لا يلزمه أداء ما كان على المكفول من دين إذا لم يقدر على إحضاره .

س17 / ما أنواع الكفالة من حيث الإطلاق و التقييد و المقصود بكل نوع ؟

- 1- الكفالة المطلقة : التي تكون صيغتها مطلقة من أي قيد ، كقيد التأجيل و التعجيل أو التأقيت ، ويثبت الدين في هذه الحالة في ذمة الكفيل بالصفة التي ثبت الدين في ذمة الأصيل .
- 2- الكفالة المقيدة أو المؤقتة : هي الكفالة المحددة بأجل محدد كالضمان للدين لمدة شهر مثلاً ، أو بتاريخ محدد تسري فيه الكفالة وتبرأ ذمة الكفيل منها بعد انقضاء ذلك التاريخ .

س18 / ما أقوال الفقهاء في الكفالة المؤقتة ؟

قولان :

- 1- الأحناف : ذهب الحنفية إلى جواز تأقيت الكفالة بمدة معينة .
- 2- الحنابلة : فرقوا في هذا الخصوص بين كفالة النفس وكفالة المال ، فأجازوا تأقيت الكفالة في الأولى و لم يجيزوها في الثانية .

س19 / ما أنواع الكفالة من حيث التعجيل و التأجيل و مالمقصود بكل نوع ؟

نوعان :

- 1- الكفالة المعجلة : التي يكون استحقاقها قبل أجل الدين ، كأن يقول الكفيل مثلاً أنا كفيل لدين فلان حالاً مع أن الدين في ذمة الأصيل مؤجل لسنة مثلاً ، فالكفيل هنا شدد على نفسه بحلول الدين قبل أجله .
- 2- الكفالة المؤجلة : التي تكون فيها الكفالة مؤجلة و يكون التزام الكفيل في وقت لاحق لأجل الدين المضمون .
- حكمها : صحيحة حسب التقنين المدني .

س20 / مال الحكم فيما لو تم عقد الكفالة بالتزام الكفيل بالضمان معجلاً قبل أجل المدين ؟

يصح العقد ويبطل الشرط ، ويصح التزام الكفيل مؤجلاً بنفس أجل المدين .

س21 / ما أقوال الفقهاء في الكفالة المعجلة ؟

قولان :

1- الجمهور : صحيح .

الدليل :

- 1- لأن الضمان تبرع يحتمل فيه اختلاف صفة الدين في ذمة المكفول عنه للحاجة .
- 2- لأن الكفيل بضمانه المؤجل حالاً قد تبرع بالتزام التعجيل .

2- الحنابلة : غير صحيح .

الدليل :

استندوا في ذلك إلى أن الضامن فرع للمضمون عنه ، ولأن الضمان التزام في الذمة ، فلا يجوز أن يلتزم الضامن مما لا يلزم المضمون عنه . .
وهذا الرأي يتوافق مع ما ذهب إليه التقنين المصري .

س22 / ما أقوال الفقهاء في الكفالة المؤجلة مع الدليل ؟

اختلف الفقهاء في صحة هذا النوع من الكفالة ، إلا أن الراجح هو ما ذهب إليه جمهور الفقهاء من تصحيحه .
الدليل : يبدو أن السبب في ذلك هو أن الكفالة تبرع و إحسان .

اللقاء الحي الثالث مقرر التأمينات العينية و الشخصية إلى ص 33

س1 / ما مصادر الكفالة ؟

ثلاثة : 1- نص القانون (الكفالة القانونية) . 2- القضاء (الكفالة القضائية) . 3- الاتفاق (الكفالة الاتفاقية) .

س2/ ماهي الكفالة القانونية وما أمثلتها ؟

التي يكون مصدر التزام المدين فيها بتقديم كفيل تجاه الدائن هو نص القانون .

أمثلتها :

- 1- نصت المادة (10) من قرار وزير الداخلية ، والذي جاء فيه أنه (إذا ادعى المدين الإعسار فيسجن ، مالم يقدم كفيلاً غرمياً ملبئاً يؤدي عنه الدين خلال مهلة يقبلها الدائن) .
- 2- نصت المادة (1073) من وثيقة الكويت على أنه تفرض على المنتفع بالمنقول تقديم (تأمينات) للمالك إذا أثبت أن المنتفع به في خطر . ولفظة التأمينات الواردة بالنص عامة يمكن أن تنصرف كذلك إلى الكفالة .

س3/ ماهي الكفالة القضائية وما مثالها ؟

هي الكفالة التي يكون مصدر التزام المدين فيها بتقديم كفيل هو حكم القاضي أو حكم المحكمة .

الأمثلة / ١- ماورد بنص المادة 969/2 من وثيقة الكويت بأنه : إذا وافقت المحكمة على قرار أغلبية الشركاء في الشيوخ ، وهم الذين يملكون على الأقل ثلاثة أرباع المال الشائع ، بإجراء تغييرات أساسية أن تقرر ماتراه من التدابير ومن ذلك مثلا، أن تأمر بإعطاء المخالف من الشركاء كفالة تضمن الوفاء بما يستحق من تعويضات عن أخطاء التنفيذ .

س4 / ماهي الكفالة الاتفاقية وما مثالها ؟

هي الكفالة التي يكون مصدر التزام المدين فيها بتقديم كفيل هو الزام المدين نفسه بذلك وبرضاه وبالاتفاق مع الطرف الآخر .

مثالها : إذا رفض المدين تقديم كفيل ، ورفع الأمر إلى المحكمة فأصدرت حكماً بإلزامه بذلك ، فإن مصدر الكفالة يظل هو الاتفاق وليس حكم القاضي .

س5 / ما لأثر المترتب على التفرقة بين أنواع الكفالة من حيث مصدرها ؟ (مهم)

أنه في الكفالة القضائية والقانونية يكون الكفلاء دائماً متضامنين (مسؤولية مشددة) مع بعضهم البعض ومع المدين ، وذلك بخلاف الكفالة الاتفاقية التي لا يفترض فيها التضامن بين الكفلاء أو بين الكفيل والمدين ، وإنما لابد من اتفاقهم على ذلك ، أو النص عليه صراحة .

س6 / ما الآثار المترتبة على كون الكفيل متضامناً ؟

- ١- إذا كان الكفيل متضامناً كما في حالة الكفالة القانونية والقضائية فلا يجوز له الدفع بالتقسيم (أي لا يجوز له المطالبة بتقسيم الدين على باقي الكفلاء بالتساوي أو كل بقدر نصيبه في تحمل الدين .
- ٢- أنه يكون للدائن الرجوع على الكفيل أولاً قبل الرجوع على المدين ، ويكون له التنفيذ على أموال الكفيل قبل تجريد المدين .

س7 / ما الفرق بين الكفالة و التضامن بين المدينين وما يترتب على ذلك ؟

تختلف الكفالة عن التضامن بين المدينين في أن المدين المتضامن يلتزم بصفة أصلية في تجاه الدائن ، بينما يكون التزام الكفيل التزاماً تبعياً تابعاً للالتزام الأصلي .

🌳 يترتب على ذلك : أن يكون للكفيل أن يتمسك ببراءة ذمته إذا ما أضع الدائن التأمينات التي كانت مخصصة لضمان الدين وذلك بخلاف المدين المتضامن الذي لا يستطيع أن يفعل ذلك .

س8 / ما أنواع الإنابة وما تعريفها ؟

🕸 الإنابة نوعان :

- الأولى .. تسمى الإنابة الكاملة وفيها يختفي المنيب (المدين) تماماً ليحل محله المناب (الكفيل) بحيث لا يكون أمام المناب له (الدائن) سوى مدين واحد هو المناب .
- الثانية .. تسمى الإنابة الناقصة ، وفيها لا يذوي التزام المنيب ، بل يبقى ويضاف إليه التزام آخر هو التزام المناب ، و بالتالي يكون المناب له الحق في الرجوع على مدينين هما المنيب والمناب ، لا على مدين واحد .

س9 / ما وجه الاتفاق و الاختلاف بين كل من الكفالة و النيابة الناقصة و ماذا يترتب على ذلك ؟

📖 وجه الاتفاق بينهما : أن الكفالة تقوم على تعدد المدينين بالالتزام (المدين الأصلي + الكفيل أو الكفلاء) وفي الإنابة الناقصة ينشأ التزام جديد على عاتق المناب إلى جانب المنيب بحيث يجوز للدائن الرجوع على مدينين لا على مدين واحد .

🕯 وجه الاختلاف : أن المناب يلتزم في النيابة الناقصة بصفة أصلية ، على عكس الكفيل الذي يلتزم بصفة تبعية تجاه الدائن .

💡 يترتب على هذه التفرقة : أنه لا يجوز للمناب أن يدفع في مواجهة الدائن بالتجريد ذلك لما ذكرناه آنفاً من أن التزامه تجاه الدائن إنما هو التزام أصلي لا تبعية أو احتياطي .

س10 / ما معنى التعهد عن الغير وما أوجه الاتفاق و الاختلاف بين الكفالة و التعهد عن الغير ؟

💎 التعهد عن الغير : هو التزام المتعهد (الكفيل) بجعل الغير يلتزم بأمر ما بحيث إذا رفض الغير ذلك التعهد وجب على المتعهد تعويض المتعهد له (الدائن) .

💡 وجه الشبه : أن كلا من المتعهد والكفيل ينفذان التزاماً كان من المفروض أن يقوم به شخص آخر .

📖 أوجه الاختلاف :

- ١- أن المتعهد يلتزم بصفة أصلية بينما يلتزم الكفيل بصفة تبعية .
- ٢- في التعهد عن الغير لا يوجد إلا التزام أصلي واحد هو الالتزام المتعهد به بينما تشتمل الكفالة على التزامين هما : الالتزام المكفول (التزام المدين الأصلي) والتزام الكفيل .
- ٣- يعتبر التزام المتعهد هو مجرد تعويض عن تخلف الالتزام الذي تعهد هو به بصفة أصلية ، بينما يقوم جوهر الكفالة على أساس الوفاء بالتزام توجب على شخص آخر ، أي أنه التزام تبعية احتياطي .

س11 / ما معنى التجديد وما الفرق بين الكفالة و التجديد ؟

💎 التجديد هو : أن يحل المدين الجديد محل المدين الأصلي في تنفيذ الالتزام مع براءة ذمة الأخير .

🌳 الفرق : وعليه فلن يوجد أمام الدائن سوى مدين واحد هو المدين الجديد ، وهذا على عكس الكفالة التي تقوم على فكرة تعدد المدينين (التضامن) .

س12 / ما معنى تأمين الثقة أو الإعسار وما الفرق بينه وبين الكفالة ؟
عقد يغطي به الدائن مخاطر إعسار مدينه عن طريق التأمين لدى إحدى شركات التأمين ضد إعسار مدينة .
🌱 الفرق : المؤمن لا يكفل التزام المدين (المستأمن) بل يلتزم بالتزام أصلي بدفع مبلغ التأمين وهذا طبعاً بخلاف الكفالة التي يكون فيها التزام الكفيل التزاماً تبعياً لا أصلياً .

س13 / أين ذكر في النظام اشتراط كون الكفيل موسيراً ؟
١- ورد النص في النظام السعودي على اشتراط ملاءة الكفيل في المادتين ٣٨ و ٥٧ من قانون تنظيم الأعمال الإدارية في الدوائر الشرعية .
٢- في المادة العاشرة من قرار وزير الداخلية رقم ٢٠ بتاريخ ١-٢-١٤٠٦هـ

س14 / ما السبب في اشتراط كون الكفيل موسيراً وما أثر ذلك في النظام ؟
💎 السبب : وهو شرط منطقي لأن الكفيل المعسر لن يفيد الدائن شيئاً ، ولا يحقق المقصود من الكفالة .

💡 الأثر :

١- ولضمان تحقق هذا الشرط نص الأمر السامي على أنه لا تقبل كفالة إنسان لأكثر من ثلاثة كفالات إذا كان مليونياً مقتدرًا .
٢- وإذا كان الكفيل متوسط الحال فيجب ألا تقبل كفالته إلا لشخص واحد وبعد التثبت من قدرة الكفيل على دفع ما يترتب على مكفوله .

س15 / ما معنى يسار الكفيل ؟ (مهم)
معناه أن يكون لديه أموال تكفي للوفاء بما ألزم نفسه به سواء كانت هذه الأموال عقارات أو منقولات .

س16 / هل يشترط في أموال الكفيل كونها داخل البلاد ؟ (مهم)
لا يشترط أن تكون هذه الأموال داخل البلاد

س17 / على من يقع عبء إثبات يسار الكفيل ؟ (مهم)
عبء إثبات يسر الكفيل يقع على كاهل المدين إذا ادعى الدائن إعساره .

س 18 / أين ذكر في النظام اشتراط كون الكفيل سعودياً و مقيماً في المملكة ؟
١- نص الأمر السامي رقم 15780 .
٢- كما نصت عليه المادة ٣٨ / من نظام تنظيم الأعمال الإدارية في الدوائر الشرعية .
٣- وكذلك قرار وزير الداخلية .

س19 / ما السبب في اشتراط أن يكون الكفيل سعودياً مقيماً في المملكة ؟
١- هي تمكين الدائن من الرجوع على الكفيل إذا أعسر المدين بدون أن تُحمَلهُ نفقات مقاضاة شخص خارج البلاد .
٢- كذلك تمكين الدائن من مراقبة الكفيل وتتبعه بسهولة .

س20 / ماذا يجب على المدين في النظام المصري في حال إعسار الكفيل أو مغادرة البلاد مع التعليل ؟
🔗 فيها قولان :

🖋 القول الأول /

١- يجب في هذه الحالة تقديم كفيل آخر .

٢- تقديم تأمين عيني .

🖋 القول الثاني /

أنه لا يلزم المدين في الحالة تقديم كفيل آخر أو تقديم تأمين عيني ، وذلك لأنه فعل ما عليه فعله وبالتالي فتبرأ ذمته وينقضي الالتزام .

س21 / متى تبرأ ذمة المدين بسبب إعسار الكفيل أو مغادرته البلاد ؟ (مهم)

📌 في حالتين .:

- 1- إذا كان الدائن هو من اختار ذلك الكفيل ، والسبب في ذلك أنه كان عليه أن يتحرى الدقة في يساره أو إقامته .
- 2- إذا كان الكفيل قد التزم قبل الدائن دون علم المدين أو برغم معارضته .

س22 / كيف يضمن الدائن حقه في حال سفر الكفيل خارج البلاد ؟

كفيل الكفيل .

س23 / ما شروط الكفالة في النظام السعودي ؟

- 1- أن يكون الكفيل سعودياً مقيماً بالمملكة .
- 2- ألا يغادر الكفيل ومكفولة المملكة قبل أداء المكفول به .
- 3- لا تقبل كفالة أي إنسان لأكثر من ثلاث كفالات إذا كان مقتدرًا ومليئًا وإذا كان الكفيل متوسط الحال فيجب ألا تقبل كفالته إلا لشخص واحد .
- 4- لا تقبل كفالة البعثات الدبلوماسية لتعتمها بالحصانة الدبلوماسية والقضائية .
- 5- أن يكون الكفيل موسرًا .

اللقاء الحي الرابع مقرر التأمينات العينية و الشخصية إلى ص 40

س1 / ما شروط الالتزام المكفول ؟

- 1- أن يكون الالتزام مكفولاً .
- 2- أن يكون الالتزام المكفول صحيحاً .

س2 / ما مفهوم الشرط الأول مع التعليل ؟

- 💡 المفهوم : لابد أن يكون الالتزام المكفول صحيحاً للحكم بصحة الكفالة .
- 🌿 التعليل : لأن التزام الكفيل تابع للالتزام المكفول .

س3 / هل هناك للالتزام المكفول أي شروط تتعلق بمصدره أو محله ؟

لا يشترط أي شروط تتعلق بمصدره و لا بمحله .

س4 / ما حكم الكفالة في الالتزام الباطل بطلاناً مطلقاً وما يستثنى من ذلك ؟

📌 الحكم : لا تجوز .

💡 الاستثناء : نعم ، وهي في حالة ما إذا حل الكفيل محل المدين في الالتزام الباطل بطلاناً مطلقاً فإنه يصح ، و يسمى حينئذٍ التزاماً لا كفالة .

س5 / ما حكم الكفالة في الالتزام القابل للإبطال وما مثاله وما القاعدة في ذلك ؟

📌 الحكم : تجوز ، ولكنها تكون أيضاً قابلة للإبطال . 🌿 المثال : كالإكراه .

💡 القاعدة : أن العقد القابل للإبطال كالعقد الصحيح إلى أن يُحْكَم بإبطاله ، و كالعقد الباطل بعد الحكم بإبطاله .

س6 / ما حكم الكفالة في التزام مدين ناقص الأهلية ؟

📖 على ثلاثة فروض :

- الأول : إذا كفل الكفيل التزام ناقص الأهلية (المدين) وهو يعلم الكفيل أنه ناقص الأهلية .
- الثاني : إذا كفل الكفيل التزام ناقص الأهلية (المدين) وهو لا يعلم الكفيل أنه ناقص الأهلية .
- الثالث : إذا كفل الكفيل التزام ناقص الأهلية (المدين) لأنه ناقص الأهلية .

الحكم من هذه الحالات الثلاث :

الفرض الأول والثاني : الكفالة صحيحة غير أنها قابلة للبطلان .

الفرض الثالث : لا تخلو من أمرين :

1- إذا أجاز المدين الالتزام . حكم الكفالة : صحيحة .

2- إذا أبطل المدين الالتزام . حكم الكفالة : يتحول الكفيل لمدين أصلي .

س7 / ماهو الشرط الثاني من شروط الالتزام المكفول ؟

يجب أن يكون الالتزام المكفول موجوداً للحكم بصحة الكفالة .

س8 / ماحكم الكفالة في الالتزام المعلق على شرط وما الأثر المترتب على ذلك ؟

الحكم : الكفالة تجوز .

الأثر المترتب على ذلك : الشرط لا يخلو من حالتين :

1- أن يكون الشرط فاسخاً : فإن تحقق الشرط زال كلا الالتزامين (الأصلي و الكفيل) ، و إذا تخلف الشرط نفذ كلا الالتزامين (الأصلي و الكفيل) .

2- أن يكون الشرط واقفاً : إذا تحقق الشرط نفذ كلا الالتزامين (المكفول و الكفيل) ، و إن تخلف الشرط زال كل من الالتزامين معاً .

س9 / ما المراد بالكفالة بالالتزام المستقبلي وما حكمها وما أمثلتها ؟

يقصد به الالتزام غير الموجود وقت إبرام الكفالة .

الحكم : يصح بشرط إذا حدد مقدماً مدى التزام الكفيل ، أي أنه حدد المبلغ المكفول مقدماً أو حدّه الأقصى .

المثال : كأن يقول مثلاً سأضمنه فيما عسى أن يشتريه منك في حدود ألف ريال ، أو كالا اعتماد المستندي بمبلغ حدّه الأقصى مليون ريال مثلاً .

س10 / هل كفالة الالتزام المستقبلي نوع من أنواع الكفالة المعلقة على شرط ؟

فيها قولان :

1- نعم ، اتجه بعض الفقه في مصر إلى اعتبار كفالة الالتزام المستقبل نوع من أنواع الكفالة المعلقة على شرط .

2- الذي يترجح هو أن كفالة الالتزام المستقبل ليست معلقة على شرط ولكن نفاذها هو المعلق على شرط .

س11 / هل يصح للكفيل الرجوع في كفالة الالتزام المستقبلي وما الحكمة من ذلك ؟

فيها حالتان :

الأول : إذا تحددت مدة الكفالة في كفالة الالتزام المستقبلي : فإنه لا يصح الرجوع فيها .

الثاني : إذا لم تحدد مدة الكفالة في كفالة الالتزام المستقبل : فإنه يصح الرجوع فيها بإرادة منفردة طالما لم يوجد التزام .

الحكمة من ذلك : لئلا يظل الكفيل ملتزماً بكفالة الدين المستقبل إلى الأبد .

س12 / هل صحة رجوع الكفيل في الالتزام المستقبلي ولم تحدد الكفالة يعد استثناءً ؟

المسألة فيها قولان :

1- نعم هي مستثناة .

2- لا ليست مستثناة .

س13 / ما المراد بالالتزام الطبيعي وما حكم الكفالة فيه مع التعليل ؟

يقوم الالتزام الطبيعي على عنصر المديونية دون المسؤولية ، فلا يمكن إجبار المدين فيه على الوفاء به .

الحكم : فقد أجمع الفقه القانوني على عدم جواز كفالة الالتزام الطبيعي .

🌿 التعليل : لأننا لو قلنا بغير ذلك فهذا يعني أن التزام الكفيل سيصبح أشد من الالتزام الأصلي (المكفول) ، وهذا مخالف لما تم تقريره سابقاً من عدم صحة التزام الكفيل بشروط أشد من شروط المدين أو بمبلغ أكبر مما هو مستحق على المدين .

س14 / ما الآثار المترتبة على تحول الالتزام المدني إلى الالتزام الطبيعي ؟

- 1- ينقلب التزام الكفيل في هذه الحالة إلى التزام طبيعي .
 - 2- وعليه إذا وفى بالمدين فلا يحق له قانوناً استرداده من المدين الأصلي .
- ✍ مثال ذلك : دين سقط بعد 15 سنة بالتقادم ، فالدين باق لكن بدون إجبار على الوفاء .

س15 / ما الحكم فيما لو قدّم المدين في التزام طبيعي كفالة لدائنه ؟

- 1- يصح ذلك .
 - 2- وسوف ينقلب التزامه إلى التزام مدني .
- 🌿 العلة : إعمالاً لقاعدة أن الالتزام الطبيعي يصلح سبباً لالتزام مدني .

س16 / ما الضابط في تحديد نطاق الكفالة وما آثار ذلك ؟

- 💎 الضابط : أولاً : العقد . ثانياً : الالتزام الأصلي .
- 🕯 الآثار للعقد : ثلاثة :
- 1- إذا كفل الكفيل جزءاً من التزامات المدين ، فإنه لا يسأل إلا عن هذا الجزء .
 - 2- وكذلك فإنه لا يجوز أن تتعدى الكفالة شخص المدين .
 - 3- بالإضافة إلى أن العقد أيضاً يحدد مدة الكفالة فلا يتجاوزها الكفيل ، كما هو الشأن في الالتزام المستقبل لمدة معينة .
- 🕯 آثار الالتزام الأصلي : اثنان :
- 1- لا تجوز الكفالة في مبلغ أكبر مما هو مستحق على المدين .
 - 2- ولا بشروط أشد من شروط الدين المكفول .

إثراء المعرفة في تخصص الإنظمة
الملف مجاني لوجه الله تعالى