

التكليف الثاني

الباحث: حسان صلاح جمبي
242002299

دراسات نقدية



عنوان البحث: شرط التحكيم
المعيب وأثره في اللجوء الى
التحكيم ، دراسة تحليلية
مقارنة في ضوء الاجتهادات
القضائية والتحكيمية في النظام
السعودي و القانون المصري

تكليف

2



عنوان البحث: شرط التحكيم المعيب وأثره في اللجوء الى التحكيم ،
دراسة تحليلية مقارنة في ضوء الاجتهادات القضائية والتحكيمية في
النظام السعودي و القانون المصري



معلومات عن البحث:

البحث من اعداد الدكتور بندر بن خالد الذبياني
أستاذ القانون التجاري المساعد، كلية الأنظمة والدراسات القضائية ،
الجامعة الإسلامية.

- وتوصل البحث إلى عدد من النتائج، أهمها: أن مخالفة شرط التحكيم للنصوص القانونية مؤثرة في صحته، ويترتب على ذلك البطلان الكلي أو الجزئي للشرط، ومن النتائج المهمة أيضا: أن القضاء السعودي يأخذ بالتفسير الواسع في معالجة عيوب صياغة شرط التحكيم فلا تؤثر عيوب صياغة الشرط في صحته وينتج أثره في الإحالة إلى التحكيم حتى مع وجود هذه العيوب في حين أن القضاء المصري يأخذ بالتفسير الضيق في التعامل مع عيوب صياغة شرط التحكيم، فلا يمكن إحالة النزاع إلى التحكيم إذا لم تكن إرادة الأطراف واضحة وصريحة في اللجوء إلى التحكيم وأن اللبس في ذلك يجعل الاختصاص للقضاء في نظر النزاع. ومن أهم توصيات البحث: أن يأخذ القضاء وهيئات التحكيم بالاتجاه الموسع في تفسير المنازعات المنصوص عليها في شرط التحكيم، فالنص على منازعات تفسير العقد يجب أن يشمل المنازعات كالتنفيذ، والصحة والبطلان. ومن التوصيات المهمة أيضا: إضافة نص يوجب وجود وكالة خاصة تخول الوكيل الاتفاق على التحكيم في النظام السعودي والقانون المصري.

ملخص

#

تحدث الباحث عن التالي:

- تناول هذا البحث العيوب التي تشوب شرط التحكيم المتعلق بمخالفة الشرط لأحكام القانون الواجب التطبيق، وعيوب صياغة شرط التحكيم وتم تسليط الضوء على أهم هذه العيوب وأثرها على صحة شرط التحكيم في النظام السعودي والقانون المصري مع بيان موقف القضاء السعودي والمصري من ذلك، وتطبيق المنهج التحليلي المقارن في دراسة القواعد القانونية ذات العلاقة في ضوء الاجتهادات القضائية والتحكيمية لمعالجة المشكلة تحت الدراسة.





الدراسات السابقة

ذكر الباحث ان هناك دراستين للموضوع المراد بحثه وهي:

الأولى: دراسة (قرطبي 2016) وتناولت هذه الدراسة عيوب صياغة شرط التحكيم وطرق معالجتها وفقا للقواعد العامة في تفسير النصوص وتوصلت الدراسة إلى أن الصياغة الجيدة لاتفاق التحكيم يجنب الأطراف والعديد من الآثار السلبية مثل النفقات الكبيرة، والجهد والوقت وأوصت طرفي الاتفاق ببذل العناية في تحرير شروط التحكيم والابتعاد عن الشروط غير المتقنة والمتسرفة، ولكن هذه الدراسة جاءت عامة وموجهة إلى صائغي شرط التحكيم وتمت دراستها كشرط في التجارة الدولية ولم يتم تناولها وفقا لقانون معين.

الثانية: (دراسة سالم 2015) أيضا متعلقة بعيوب صياغة شرط التحكيم إلا أن نطاق البحث مقيد بأحكام التحكيم الصادرة عن مركز القاهرة للتحكيم التجاري الدولي. وتوصلت إلى أن عدم العناية بالصياغة سيؤدي إلى شرط تحكيم معيب وغير قابل للتنفيذ.

#

نقد الورقة البحثية من حيث الدراسات السابقة

من خلال ما تم دراسته في مادة الدراسات النقدية نجد ان الدراسات السابقة:
أولاً: الدراستين قديمة فواحدة منها بتاريخ 2015 و الثانية بتاريخ 2016، والورقة
البحثية بتاريخ 2022.

ثانياً: لم يذكر الباحث سوى دراستين في موضوع البحث متعلقة بالمتغير المستقل وهو عدد قليل نوعاً ما .
ثالثاً : لم يذكر الباحث أي دراسة متعلقة بالمتغير التابع .

إذا نجد أن الدراسات السابقة الذي ذكرها الباحث قديمة وقليلة
جداً

#

نقد الورقة البحثية من حيث الدراسات السابقة

ثانياً: الجميل ان الباحث ذكر الاختلاف بين تلك الدراسات السابقة وبحثه من عدة نواحي وهي :

- منهج الدراسة حيث تم تطبيق المنهج التحليلي المقارن.
- نطاق البحث حيث ان هذا البحث في النظام السعودي والقانون المصري.
- اعتمد هذا البحث على تحليل البيانات وعلى التطبيقات القضائية والتحكيمية وفقاً لنطاق الدراسة.
- تناول البحث العيوب المتعلقة بمخالفة النصوص القانونية الواجبة التطبيق.

ثالثاً : لم يذكر الباحث أوجه الاتفاق بين بحثه والدراسات السابقة ولم يبين الفجوة البحثية بينهم لكننا نجد أن هذه الدراسة والدراسات السابقة تناولت العيوب التي تطل شرط التحكيم ومدى تأثير الشرط بتلك العيوب.

#

مفاهيم وتعريفات الدراسة

وضح الباحث العديد من المفاهيم المتعلقة بالدراسة ومتعلقة بمتغيرات الدراسة ووضح الفرق بينها وهي :

- 1- تعريف شرط التحكيم.
- 2- تعريف اتفاق التحكيم بالإحالة.
- 3- تعريف مشاركة التحكيم.
- 4- مبدأ استقلالية شرط التحكيم.
- 5- شرط التحكيم المطلق (الاتفاق الأبيض).
- 6- شرط التحكيم المفصل.

#

نقد الورقة البحثية من حيث مصطلحات الدراسة

من خلال ما تم دراسته في مادة الدراسات النقدية نجد ان المقدمة:

أولاً: تم تعريف المتغير المستقل وهو شرط التحكيم وهو المتغير المستقل مع بيان الفرق بينه وبين بعض التعريفات والمفاهيم المتشابهة .

ثانياً: لم يتم تعريف او بيان مفهوم التحكيم وهو المتغير التابع .



مجموعة جامعة
الجميع الذكية
للتعليم القابضة

MIDOCEAN
UNIVERSITY



Thank You

