جمهورية العراق

وزارة التعليم العالي والبحث العلمي

معهد العلمين للدراسات العليا

قسم القانون / الفرع الخاص

دور مدة الانتظار في عقد ايجار السفينة

دراسة مقارنة

رسالةٌ تَقَدَّمَ بِهَا الطالب

تحسين مجيد نوط الشمري

الى معهد العلمين للدراسات العليا

وَهيَ جُزْء مِنْ مُتَطَلَّبات نَيْل درجة الماجستير في القَانونِ الخاص

بإشراف

الدكتور احمد سامي مرهون المعموري

استاذ القانون التجاري

١٤٤٢هـ ٢٠٢٠م

بسم الله الرحمن الرحيم

﴿ اللَّهُ الَّذِي سَخَّرَ لَكُمُ الْبَحْرَ لِتَجْرِيَ الْفُلْكُ فِيهِ بِأَمْرِهِ وَلِتَبْتَغُوا مِنْ فَضْلِهِ وَلَعَلَّكُمْ تَشْكُرُونَ ﴾

صدق الله العلي العظيم

الجاثية: الآية (١٢)

الإهـداءُ

إلى رُوحِ أخِي الطّاهرة ...

يَامَنْ ٠٠٠٠٠

فدًى لِعَينْيَكَ عَيْنِي كيفَ أُغْمِضُها رَزْءَ المنايا وقد اطبقتها أَبَدَا

ابْكِيْكَ ما نَسَمَتْ رِيحُ الصَّبا سَحَرَا وَمَا تَأَلَّقَ ضَوءُ الفَجْرِ او صَعَدَا

حَبَاكَ ربُّكَ عن دُنيا تُوَدِعُهـا جَنّاتُ خُلدٍ وفردوسٍ مَعَ الشّهَدَا

وإلى :

اللذين كلما نظرت في وجهيهما تدفقت في ضميري كلمات رب العزه :

((وَقَضَىٰ رَبُّكَ أَلَّا تَعْبُدُوٓاْ إِلَّآ إِيَّاهُ وَبِٱلْوَٰلِدَيْنِ إِحْسَٰنًا)) .

والِدَيَّ الكريمين ٠٠٠٠٠٠ برًّا وَوَفاءً

وإلى :

أَخَوَيّ العزيزين اسماعيل وأحمد .

وإلى زوجتي ، وابنتي (اية)

أهْدِي غَلاَّتِ السّنِيْن

الباحث

بسم الله الرحمن الرحيم

شكر وعرفان

الحمد لله رب العالمين الذي لا يحمد ولا يشكر سواه حمداً كثيراً طيباً والصلاة والسلام على سيد المرسلين وخاتم النبيين محمد الامين صلى الله علية واله وسلم .

من الإ نصاف بمكان ان اشكر استاذي المشرف الاستاذ الدكتور أحمد سامي مرهون المعموري الذي وضع أساس البحث وبنيانه ، وقعد فصوله ، ورسم لي خطوطه العامة ، فنعم المشرف هو ، لله درّه من قارئ لا يمل ، ومن ناصح لا يزيغ ، ومن صابر لا يجزع ، ومن حليم لا يُصدْع ، فله مني كل الشكر والعرفان .

أتقدم بالشكر و الامتنان للأستاذ الدكتور عميد معهد العلمين للدراسات العليا لرعايته الابوية لنا، ولكل أساتذة قسم القانون ابتداءً بالسيد رئيس القسم ، وكذلك الشكر موصول إلى اساتذتي الاجلاء في قسم القانون الخاص ، ومنهم الأستاذ الدكتور ابراهيم اسماعيل الربيعي و الاستاذ الدكتور عقيل كاظم مجيد .

وأتقدم بالشكر الجزيل الى السادة لجنة المناقشة رئيسا وأعضاءاً لتفضلهم بقراءة هذه الرسالة ولم يبخلوا علينا بتوجيهاتهم السديدة التي ستثري الدراسة.

وكذلك أتقدم بالشكر والامتنان إلى العاملين في مكتبة المعهد، ومكتبة كلية القانون في جامعة بغداد، وجامعة المستنصرية ، وجامعة النهرين ، وجامعة الكوفة ، وجامعة كربلاء ، والى موظفي المكتبة المركزية في بغداد ، ودار الكتب والوثائق الوطنية ، وإلى كل من مد يد العون لي .

ومن الله التوفيق

الباحث

المستخلص

تعدُّ السفينة موضوع التزام المؤجر في عقد ايجار السفينة بالمدة ، إذ يلتزم المؤجر بوضع سفينة تحت تصرف المستأجر لمدة معينة ، او جزء منها مقابل الأجرة ، كذلك يجب أن يتضمن عقد ايجار السفينة بالمدة الإشارة إلى السفينة بوصفها ركناً من أركان العقد ، بحيث لا يقوم العقد من دونها ، أذ يتم تحديد السفينة التي ستقوم بالنقل والأجرة الواجب أدأوها للمؤجر ، فضلا عن بيان الشحنة والمكان والمدة المتفق عليها والشحن والتفريغ ، وكذلك تحديد المدة ، فمن دون الزمن لا يمكن تحديد المعقود عليه ، وذلك لأنَ المدة الزمنية هي التي تقاس بها المنفعة في عقد إيجار السفينة بالمدة ، و متى وصلت السفينة الى الميناء المتفق علية ورست فيه وأرسلت الأخطار ، على استعدادها لبدء عمليات الشحن أو التفريغ ، فهنا وجب على المستأجر أن يبدأ فوراً بهذه العمليات ، وأن يتفادى تعطيل السفينة زمنا أطول من الزمن اللازم أو المقرر لإنجاز الشحن أو التفريغ ، والا كان مسؤولاً عن النفقات التي تتكبدها بسبب ذلك ، أذ يتوجب على المستأجر إنجازها أثناء مدة يحددها الاتفاق أو العرف ، وتسمى بالمدة الأصلية ، ولا يدفع عنها المستأجر أي أجرة إضافية ، لأنها تعد مدفوعه الأجر ضمنا في الأجرة المتفق عليها في العقد ، فإذا تأخر المستأجر ، وتجاوز مدة الانتظار الأصلية سرت مدة إضافية يستحق عنها المؤجر أجرة إضافية يحددها الاتفاق أو العرف ، فإن تجاوز المستأجر هذه المدد وجب عليه التعويض بسبب تجاوز المدة الاصلية والاضافية ، وقد إقتضت طبيعة الموضوع ان نقسمه على ثلاثة فصول مسبوقة بمقدمة ومقفوه بخاتمة .

الباحث

المحتويات

الموضوع	الصفحة
مقدمة	١ – ٣
موضوع البحث	١
أهمية البحث	١ – ٢
مشكلة البحث	٢ – ٣
منهجية البحث	٣
خطة البحث	٣
الفصل الأول: ماهية عقد ايجار السفينة بالمدة	٤ – ٤٠
المبحث الأول– مفهوم عقد أيجار السفينة بالمدة	٥ – ١٢
المطلب الأول– التعريف بعقد أيجار السفينة بالمدة	٦ – ١٤
الفرع الأول – تعريف تشريعي لعقد إيجار السفينة بالمدة	٦ – ٩
الفرع الثاني – تعريف فقهي لعقد ايجار السفينة بالمدة	٩ – ١٢
المطلب الثاني – عناصر عقد إيجار السفينة بالمدة	١٢ – ١٥
الفرع الاول – السفينة	١٢ – ١٥
الفرع الثاني – الأجرة	١٦ – ١٩
الفرع الثالث – المدة	١٩ – ٢١
المبحث الثاني – ذاتية عقد إيجار السفينة بالمدة	٢٢ – ٤٠
المطلب الأول – خصائص عقد ايجار السفينة بالمدة	٢٢ – ٣٠
الفرع الاول – عقد رضائي	٢٢ – ٢٤
الفرع الثاني – عقد ملزم للجانبين	٢٤ – ٢٧
الفرع الثالث – عقد تجاري	٢٧ – ٣٠
المطلب الثاني – الاثبات بعد تنفيذ الالتزام	٣٠ – ٤٠

الموضوع	الصفحة
الفرع الاول – شكلية عقد ايجار السفينة بالمدة	٣١ – ٣٤
الفرع الثاني – فسخ عقد ايجار السفينة بالمدة	٣٤ – ٤٠
الفصل الثاني– ماهية مدة الانتظار	**٤١ – ٨٢**
المبحث الأول– مفهوم مدة الانتظار	٤٢ – ٤٦
المطلب الأول – تعريف مدة الانتظار	٤٣ – ٤٦
المطلب الثاني– انواع مدة الانتظار	٤٧ – ٥٧
الفرع الاول – مدة الانتظار الأصلية	٤٧ – ٥٧
الفرع الثاني – مدة الانتظار الإضافية	٥٣ – ٥٧
المطلب الثالث – حساب مدة الإنتظار	٥٧ – ٦٤
الفرع الاول – استمرارية مدة الإنتظار	٥٨ – ٦١
الفرع الثاني – استقلال مدة الشحن عن مدة التفريغ	٦٢ – ٦٤
المبحث الثاني – مبادى الحق في التعويض وتنظيمه في مدة الانتظار	٦٥ – ٨٢
المطلب الاول –الحق في التعويض	٦٥ – ٧٥
الفرع الاول – الحق في التعويض عن التأخير	٦٦ – ٧١
الفرع الثاني –عدم استحقاق التعويض عن التأخير	٧١ – ٧٥
المطلب الثاني – الجزاء المترتب على مدة الانتظار	٧٥ – ٨٢
الفرع الاول – الجزاء على التأخير	٧٥ – ٧٩
الفرع الثاني – المكافأة عن الاسراع	٧٩ – ٨٢

الموضوع	الصفحة
الفصل الثالث – أحكام مدة الانتظار في عقد ايجار السفينة	**٨٣ – ١٤١**
المبحث الاول – أحكام مدة الانتظار في عقد إيجار السفينة بالمدة	٨٤ – ١٠٥
المطلب الاول – أثر المدة في التزامات المؤجر	٨٥ – ٩٨
الفرع الاول – أثر المدة في التزام المؤجر بتعين السفينة	٨٥ – ٩٢
الفرع الثاني – أثر المدة في التزام المؤجر بصلاحية السفينة للخدمة	٩٣ – ٩٨
المطلب الثاني – أثر المدة في التزامات المستأجر	٩٨ – ١٠٥
الفرع الاول – أثر المدة في التزام المستأجر بدفع اجرة ومصرفات السفينة	٩٨ – ١٠٣
الفرع الثاني – أثر المدة في التزام المستأجر بشروط استعمال السفينة وردها	١٠٣ – ١٠٥
المبحث الثاني – أحكام مدة الانتظار في عقد ايجار السفينة بالرحلة	١٠٥ – ١٢٢
المطلب الاول – أثر المدة في التزامات المؤجر	١٠٥ – ١١٥
الفرع الاول – أثر المدة في التزام المؤجر بمتعلقات السفينة	١٠٦ – ١١٠
الفرع الثاني – أثر المدة في التزام المؤجر بمتعلقات البضاعة	١١٠ – ١١٥
المطلب الثاني – أثر المدة في التزامات المستأجر	١١٥ – ١٢٢
الفرع الاول – أثر المدة في التزام المستأجر بدفع الاجرة	١١٥ – ١١٨
الفرع الثاني – أثر المدة في إلتزام المستأجر بشحن وتفريغ البضائع	١١٨ – ١٢٢
خاتمة	١٢٣ – ١٢٦
قائمة المصادر	١٢٧ – ١٤١
المستخلص باللغة الانكليزية	A - B