

الجمهورية الجزائرية الديمقراطية الشعبية
وزارة التعليم العالي و البحث العلمي

كلية الشريعة والاقتصاد
قسم الشريعة والقانون

جامعة الأمير عبد القادر للعلوم الإسلامية
قسنطينة

الرقم التسلسلي.....2014
رقم التسجيل.....

جبر الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي وفي القانون الوضعي

–دراسة تطبيقية في قوانين الأحوال الشخصية العربية–
بحث مقدم لنيل درجة دكتوراه العلوم في العلوم الإسلامية
تخصص شريعة وقانون.

إشراف الأستاذ الدكتور:
بلقاسم شتوان

إعداد الطالبة
شهرزاد بوسطلة

لجنة المناقشة

الاسم و اللقب	الرتبة العلمية	الصفة
1/أ،د، عبد القادر جدي	أستاذ التعليم العالي	رئيسا
2/أ/د بلقاسم شتوان	أستاذ التعليم العالي	مشرفا و مقرا
3/د/ نور الدين ميساوي	أستاذ محاضر	عضوا مناقشا
4/د/ عبد الرزاق بوضياف	أستاذ محاضر	عضوا مناقشا
5/د/ عبد المجيد بوكركب	أستاذ محاضر	عضوا مناقشا
6/د/ عز الدين كيجل	أستاذ محاضر	عضوا مناقشا

السنة الجامعية ..2013...../.....2014..

فهرس المواضيع

رقم الصفحة	الموضوع
1	مقدمة
9	الفصل التمهيدي: تحديد مصطلحات الأطروحة
10	المبحث الأول : مفهوم الجبر في الفقه الإسلامي و في القانون الوضعي
10	المطلب الأول: تعريف الجبر لغة و اصطلاحا
10	الفرع الأول : تعريف الجبر لغة
11	الفرع الثاني : تعريف الجبر اصطلاحا
11	البند الأول : تحديد مفهوم الجبر و استعمالاته
13	البند الثاني :تعريف الضمان
17	البند الثالث:علاقة الجبر بالضمان
17	المطلب الثاني : تعريف الجبر قانونا
19	المبحث الثاني : تحديد مفهوم الضرر
19	المطلب الأول : تعريف الضرر لغة و اصطلاحا
19	الفرع الأول : تعريف الضرر لغة
20	الفرع الثاني : تعريف الضرر اصطلاحا
22	المطلب الثاني : تعريف الضرر قانونا
25	المبحث الثالث : تحديد مفهوم الضرر المعنوي
25	المطلب الأول : تعريف الضرر المعنوي لغة واصطلاحا
25	الفرع الأول: تعريف الضرر المعنوي لغة
25	الفرع الثاني : تعريف الضرر المعنوي اصطلاحا
27	المطلب الثاني : تعريف الضرر المعنوي قانونا
30	المطلب الثالث: الموازنة بين التعريفين الفقهي و القانوني

32.....	الباب الأول: أحكام جبر الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي و في القوانين الوضعية.
34.....	الفصل الأول: مشروعية جبر الضرر المعنوي
35.....	المبحث الأول: مشروعية جبر الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي والقانون الوضعي
35	المطلب الأول: مشروعية جبر الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي
35.....	الفرع الأول: الضرر المعنوي في كتابات الفقهاء المتقدمين
36	البند الأول: في الجنائيات
42.....	البند الثاني: في باب القذف
45	البند الثالث: في شهادة الزور
46	البند الرابع: في باب الطلاق
47.....	الفرع الثاني: الضرر المعنوي في كتابات الفقهاء المتأخرين
47.....	البند الأول: القائلون بمشروعية جبر الضرر المعنوي بالضمان
48.....	البند الثاني: المانعون لجبر الضرر المعنوي بالضمان
58.....	المطلب الثاني: مشروعيته جبر الضرر في القوانين الوضعية
58.....	الفرع الأول: التطور التشريعي للضرر المعنوي في القوانين الوضعية
58.....	البند الأول: الضرر المعنوي في القانون الروماني
60.....	البند الثاني: الضرر المعنوي في القانون الفرنسي
61	البند الثالث : الضرر المعنوي في القانون المصري
62.....	البند الرابع : الضرر المعنوي في القانون الجزائري
65.....	الفرع الثاني: مبدأ قابلية الضرر المعنوي للتعويض (المؤيدون والمعارضون)
65	البند الأول: الرأي المعارض لمبدأ التعويض عن الضرر المعنوي
69.....	البند الثاني: الرأي المؤيد لمبدأ التعويض عن الضرر المعنوي
70	المطلب الثالث: الموازنة
70	الفرع الأول: محل الاتفاق
71.....	الفرع الثاني: محل الاختلاف
73.....	المبحث الثاني: أساس جبر الضرر المعنوي

73.....	المطلب الأول: أساس جبر الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي
74	الفرع الأول: جزاء الضرر المعنوي عقوبة
79.....	الفرع الثاني: جبر الضرر المعنوي ترضية للمضروب
81	المطلب الثاني: أساس جبر الضرر المعنوي في القوانين الوضعية
81.....	الفرع الأول: نظرية العقوبة الخاصة
84.....	الفرع الثاني: نظرية الترضية
87.	المطلب الثالث : الموازنة
89.....	الفصل الثاني: ضوابط الضرر المعنوي و أنواعه
90	المبحث الأول: ضوابط الضرر المعنوي
90.	المطلب الأول: ضوابط الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي
90.....	الفرع الأول: خصائص الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي
90.....	البند الأول: أنه يمس حقوقا غير مالية
91	البند الثاني: أنه يتعلق بحق العبد
92.....	البند الثالث: البعد الأخلاقي لجبر الضرر المعنوي
94.....	الفرع الثاني : شروط ا الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي
94.....	البند الأول: أن يكون الضرر محققا
96	البند الثاني: أن يكون مشروعا
98	البند الثالث: أن يكون مباشرا
98	البند الرابع: أن يكون شخصا
99	المطلب الثاني : ضوابط الضرر المعنوي في القانون الوضعي
99	الفرع الأول: خصائص الضرر المعنوي في القانون الوضعي
99	البند الأول: أنه ضرر غير مادي
100.....	البند الثاني:الأصل أنه لا يقوم بالمال
101.....	الفرع الثاني : شروط الضرر المعنوي في القانون الوضعي
101.	البند الأول: أن يكون محققا

103	البند الثاني: أن يكون مشروعاً
104	البند الثالث: أن لا يكون قد سبق التعويض عنه
104	البند الرابع: أن يكون مباشراً
105	البند الخامس: أن يكون شخصياً
106	المطلب الثالث: الموازنة
106	الفرع الأول: من حيث الخصائص
106	البند الأول: محل الاتفاق
106	البند الثاني: محل الاختلاف
106	الفرع الثاني: من حيث الشروط
106	البند الأول: محل الاتفاق
107	البند الثاني: محل الاختلاف
108	المبحث الثاني : أنواع الضرر المعنوي
108	المطلب الأول : أنواع الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي
108	الفرع الأول: ضرر المعنوي ناتج عن فعل جنائي
108	البند الأول: الضرر المعنوي الناتج عن الاعتداء على سلامة الجسد
111	البند الثاني: الضرر المعنوي الناتج عن الاعتداء الشرف و الاعتبار
115	الفرع الثاني: ضرر المعنوي في غير الجنائيات
115	البند الأول: لضرر المعنوي الاجتماعي
119	البند الثاني: الضرر المعنوي النفسي
127	المطلب الثاني: أنواع الضرر المعنوي في القانون الوضعي
127	الفرع الأول: التقسيمات المختلفة للضرر المعنوي :
127	البند الأول: أقسام الضرر المعنوي باعتبار أثره
128	البند الثاني : أقسام الضرر المعنوي باعتبار مصدره
128	البند الثالث: أقسام الضرر المعنوي باعتبار محله
129	الفرع الثاني : صور مختلفة للضرر المعنوي

129.....	البند الأول:الضرر المعنوي الناتج عن الاعتداء الجسدي
131.....	البند الثاني:الضرر الناتج عن المساس بحقوق الشخصية
134.....	المطلب الثالث : الموازنة بينهما
134.....	الفرع الأول:محل الاتفاق
135.....	الفرع الثاني:محل الاختلاف
136.....	الفصل الثالث: آليات جبر الضرر المعنوي والمستحقون له وانتقاله
137.....	المبحث الأول: آليات جبر الضرر المعنوي
137.....	المطلب الأول : آليات جبر الضرر المعنوي في الفقه الإسلامي
137.....	الفرع الأول: طرق جبر الضرر المعنوي
138.....	البند الأول:الجبر العيني
139.....	البند الثاني:الجبر بمقابل
142.....	الفرع الثاني: عناصر جبر الضرر المعنوي
142.....	البند الأول:مراعاة الظروف الملازمة
142.....	البند الثاني:تغير الضرر
144.....	المطلب الثاني: آليات جبر الضرر المعنوي في القانون الوضعي
146.....	الفرع الأول: طرق جبر الضرر المعنوي
146.....	البند الأول:الجبر العيني
148.....	البند الثاني:الجبر بمقابل
150.....	الفرع الثاني: عناصر جبر الضرر المعنوي
151.....	البند الأول: مراعاة الظروف الملازمة
153.....	البند الثاني: تغير الضرر
155.....	المطلب الثالث: الموازنة
155.....	الفرع الأول:من حيث طرقه
155.....	البند الأول:أوجه الاتفاق

156 البند الثاني :أوجه الاختلاف
158 المبحث الثاني: أصحاب الحق في الجبر وانتقال هذا الحق إلى الغير
158 المطلب الأول: في الفقه الإسلامي
158 الفرع الأول: أصحاب الحق في الجبر عن الضرر الجسدي و انتقاله للغير
161 الفرع الثاني : : أصحاب الحق في الجبر عن ضرر القذف و انتقاله للغير
163 المطلب الثاني:في القانون
164 الفرع الأول: الضرر المعنوي الأصلي
164 البند الأول :أصحاب الحق في التعويض عن الأضرار المعنوية أصالة
165 البند الثاني : كيفية انتقاله
167 الفرع الثاني: الضرر المعنوي المرتد :
169 البند الأول :الضرر المعنوي المرتد في حال حياة المضرور الأصلي
170 البند الثاني :الضرر المعنوي المرتد في حال موت المضرور
172 المطلب الثالث: الموازنة
172 البند الأول :من حيث أصحاب الحق في الجبر
172 البند الثاني :من حيث انتقال الحق في الجبر
174 الباب الثاني :التطبيقات التشريعية والقضائية
176 الفصل الأول : الخطبة والضرر المعنوي
178 المبحث الأول : مفهوم الخطبة وأحكامها في الفقه و القانون
178 المطلب الأول : مفهوم الخطبة في الفقه والقانون
178 الفرع الأول : مفهوم الخطبة في الفقه الإسلامي
178 البند الأول : تعريفها وحكمها
183 البند الثاني: شروطها والتعريض و التصريح في الخطبة
184 الفرع الثاني:مفهوم الخطبة في القانون
185 البند الأول : تعريفها في الاصطلاح القانوني
186 البند الثاني: علاقة الخطبة بالفاتحة

187	المطلب الثاني : أحكامها في الفقه الإسلامي وفي القانون
187	الفرع الأول: أحكامها في الفقه الإسلامي
187	البند الأول: طبيعة الخطبة في الفقه الإسلامي
189	البند الثاني: حكم العدول عنها و آثاره
190	الفرع الثاني: أحكامها في القانون
191	البند الأول: طبيعة الخطبة في القانون
192	البند الثاني: حكم العدول عنها و آثاره في القانون
195	المطلب الثالث : الموازنة بينهما
195	الفرع الأول: من حيث المفهوم
195	الفرع الثاني: من حيث الأحكام
197	المبحث الثاني: الضرر المعنوي المصاحب للعدول عن الخطبة المطلب الأول: الاتجاهات المختلفة
198	في تعويض الضرر المعنوي في الخطبة في الفقه الإسلامي
198	الفرع الأول: الرافضون للتعويض عن ضرر الخطبة وحججهم
200	الفرع الثاني: القائلون بالتعويض
201	الفرع الثالث: الترجيح المطلب الثاني: الاتجاهات المختلفة
203	لجبر الضرر المعنوي للعدول عن الخطبة في القانون
203	الفرع الأول: التعويض عن الضرر المعنوي في الفكر القانوني المصري الفرع الثاني: جبر الضرر المعنوي في التشريع الجزائري
205	و غيره من الدول العربية
206	الفرع الثالث: الترجيح و القول المختار
207	المطلب الثالث : الموازنة
209	الفصل الثاني : الضرر المعنوي الناتج عن الطلاق التعسفي المبحث الأول: مفهوم الطلاق التعسفي وأحكامه

211	في الفقه و القانون
211	المطلب الأول : مفهوم الطلاق التعسفي وأحكامه في فقه
211	الفرع الأول: مفهوم الطلاق التعسفي
211	البند الأول :تعريف الطلاق
215	البند الثاني :تعريف التعسف و المركب "الطلاق التعسفي"
216	الفرع الثاني: أحكامه في الفقه وحكمه
222	المطلب الثاني : مفهوم الطلاق التعسفي وأحكامه في القانون
222	الفرع الأول : مفهوم الطلاق التعسفي تعريفه أنواع الطلاق
222	البند الأول: تعريف الطلاق التعسفي
225	البند الثاني :أنواع الطلاق في القانون
227	الفرع الثاني: وأحكامه حكمه
229	المطلب الثالث : الموازنة
229	الفرع الأول:من حيث المفهوم
229	الفرع الثاني:من حيث الأنواع
230	الفرع الثالث:من حيث الأحكام
231	المبحث الثاني: جبر الضرر المعنوي الناتج عن الطلاق التعسفي
231	المطلب الأول: جبر الضرر المعنوي الناتج عن الطلاق التعسفي في الفقه
232	الفرع الأول :المتعة
232	البند الأول: مفهوم المتعة و مشروعيتها
235	البند الثاني : حكمها شروطها
238	الفرع الثاني: استحقات المطلقة المهر قبل الدخول
238	البند الأول : مفهوم الصداق وأحكامه
240	البند الثاني:جبر الضرر المعنوي للمطلقة باستحقاق الصداق
241	المطلب الثاني: جبر الضرر المعنوي الناتج عن الطلاق التعسفي في القانون

241	الفرع الأول: التعويض عن الطلاق التعسفي في مختلف القوانين العربية
241	البند الأول: في التشريع الجزائري
243	البند الثاني: في التشريعات العربية
246	الفرع الثاني: التعويض أم المتعة؟
248	المطلب الثالث : الموازنة
250	الخاتمة
253	الفهارس
254	فهرس الآيات القرآنية
260	فهرس الأحاديث
263	فهرس الأعلام
266	فهرس المصادر و المراجع
286	فهرس المواضيع
295	ملخص باللغة العربية
296	ملخص باللغة الفرنسية
297	ملخص باللغة الانجليزية

Abstract in english

The rules of the damage are important in terms of background and applications, where they regulate situations that affect many aspects of a person's life, both physical and morals and is a means of saving his rights and safeguard.

Islamic jurisprudence considers the "rule" of damage one of the biggest rules involving different rules to prevent such damage and their resolution in the worst case.

In addition to civil liability damages are considered crucial element for the acquisition of compensation.

Damage is of two types: Material: affects a person in his wealth or his body, Morality: one that affects a person's feelings and honor, and in any case these two types of damage should be repaired.

Islamic jurisprudence and civil law share the use of the same term "Damage" but are different on the provisions of the Regulation.

The former Islamic studies about the damage that is based on the principle of compensation for damage without support of compensation for non-pecuniary damage, while many modern legal and Islamic studies, their research has focused specifically on the legitimacy the principle of compensation for moral damage.

The personal status laws in Arab countries are derived from the provisions of Islamic Sharia and many conflicts recorded about these laws revolve around moral damages related to divorce and engagement.

As a result of the above, the main problem of this research turns around the legitimacy of compensation for moral damages under the provisions of Islamic jurisprudence and the civil laws and its main applications in matters of personal status by the following question:

What provision of compensation for moral damage in Islamic jurisprudence and case law of civil law, and what are its applications in the provisions of the laws relating to personal status?