

العقود الإدارية ذات الطابع الدولي ومدى قابليتها للتحكيم

دراسة مقارنة

بحث علمي وقانوني أعد لنيل درجة الماجستير
في القانون العام

مي هشام الحاج

أ. د. محمد الحسين

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

﴿يَرْفَعُ اللَّهُ الَّذِينَ ءَامَنُوا مِنْكُمْ وَالَّذِينَ أُوتُوا الْعِلْمَ دَرَجَاتٍ﴾

صدق الله العظيم

شكر وتقدير

.

.

.

.

الإهداء

LITSE DES ABREVIATIONS

- Ed Edition
- Op. Cit Ouvrage précité
- P Page
- P.U.F Presses universitaires de France

١

-

المقدمة

:

-

.

.

.

٢

-

.

.

.

٢

-

.

.

٣

-

.

.

.

.

.

.

Σ

-

·
·

-

·

·

·

·

0

-

⋮

-

.

.

٦

-

.

.

١٠

-

١٠

١٠

١٠

١٠

١٠

١٠

١٠

١٠

١٠

١٠

١٠

الفصل الأول

العقود الإدارية ذات الطابع الدولي

.

.

.

人

一

：

。

：

。

：

。

：

。

：

المبحث الأول ماهية العقود الإدارية ذات الطابع الدولي

:

.

:

.

:

المطلب الأول مفهوم العقود الإدارية ذات الطابع الدولي

.

()

« » . ()

.

-

).

—

()

.

—

—

.()

.

.

:

:

()

.

» ()

.«

.

«

»

. ()

=

»

. ()

.

«

=

»

. ()

.

«

«

»

. ()

.

”

—

»

» ()«

. ()«

Cavin

Sapphire

»

. ()«

·

»

.«

« » . ()

.

« » . ()

.

« » . : ()

.

.

المطلب الثاني

أطراف العقود الإدارية ذات الطابع الدولي

()

.

:

:

:

.

«

»

() .

.

الفرع الأول الإدارة طرف في العقد

()

.()

.

:

-

:

-

.

Bougven = Monpeurt -

—

—

(1) George Vedel, Pierre Delvolvé, Droit administrative, P.U.F. Ed 12, 1993.

.

.

.

.

()

١٤

()

()

-

()

.

:

:

:

-

.()

:

«

»

. :

()

.

()

«

»

.

()

.

«

»

.

()

.

၂၀

—

၂

.

.

၂

၂

()

.

.

«

»

.

()

· ()

()

·

· ()

«

»

· :

()

·

«

»

·

·

«

»

·

()

·

«

»

·

()

·

—

۱۷

—

/ /

«

»

» :

.«

/ /

.

⋮

—

.

()

«

- -

»

.

()

.

()

()

Soegema

« »

.

.

Soegema

() **Peyort**

Peyort

:

»

(1) George Vedel, Pierre Delvolvé, Droit administrative, op, cit, p315.

.

. ()

« » . ()

. -

—

.

«.

⋮

•

.

•

.

•

.

•

Peyort

Saint_Marie

()

.

Peyort

Tunne

()

.

.

٢٠

—

Peyort

.

Peyort

«Commune d'Agde»

Agde

Agde

().
:

.

-

()

-

.

.

-

.

-

.

-

Agde

()
.

. -

. ()

.

. ()

-

()

Shell

) :

.(

:

-

.

-

.

-

.

()

.

الفرع الثاني
الطرف الأجنبي المتعاقد مع الإدارة

()
.()

:

▪	-
▪	-
⋮	-

. ()

Consortium

▪

« _____ () »
.

La Nationalite

. ()

(- /)

.

:

.

. ()

: () Holiday Inns

O.P.C

O.P.C

.Holiday Inns (H.I)

«Letter obintent» /

/ /

«Basic agreement»

.

.

O.P.C

H.I

Occiaetal Hotels Morocco (O.H.M)

-

» . ()

«

.

٢٥

—

.

.

/ /

O.P.C H.I

:

—

.

—

(- /)

.

.

H.I

—

•
•
•

•

• ()

• ()
•

• ()

•

• ()

•

—

/ / -

.

- /

.

-

.

-

.

-

.

-

.^()H.I

Amco

. : ()

.

⋮
—

—

▪

—

▪

—

▪

:(- /)

—

—

.()

—

▪

▪

⋮

⋮() **Klockner**

Klockner

.

()

cle en main

Socame

. % **Klockner**

.

(Socame)

(Socame)

.

. : ()

.

٣٠

—

⋮

(- /)

.

(Socame)

.(Socame)

%

Klockner

.(- /)

)

()

(

.

٣١

—

.

⋮

—

.

()

.

.

⋮

.

. ()

۳۲

—

. ()

. ()

.

.

.

—

()

. ()

.

المبحث الثاني

معايير تمييز العقود الإدارية ذات الطابع الدولي

:

.

:

.

:

المطلب الأول

اكتساب العقد الصفة الإدارية

()

()

()

.()

« »

. :

()

.

«

—

-

»

.

.

الفرع الأول الإدارة طرف في العقد

.

.

الفرع الثاني اتصال العقد بنشاط مرفق عام

()

(1) Laurent Richer, Les contrats Administratifs, op,cit, p25.

٣٥

-

()
.

:

:

-

.

:

-

()
.

:

()

«

»

.

.

.

.

.

.

:

()

.

.

.

.

—
: —

. ()

.

. ()

: —

.

()

. ()

. ()

« » . ()

.

()

.

الفرع الثالث تضمنين العقد شروطاً غير مألوفة في القانون الخاص

:

:

-

()

(Stein)

()
()

» :

«.

. :

()

.

.

»

Rene Chapus

()«

»

()

.

(1) Laurent Richer, Les contrats Administratifs, op, cit, P25.

(2) René Chapus. Responsabilité publique et Responsabilité privée, thèse 1954 – Paris,
P. 128.

«

»

. ()

.

—

. ()

⋮

—

⋮

.

⋮

—

.

⋮

—

. ()

.

.

. ()

.

. ()

ξ.

—

()

()

()

()

:

-

()

()

/ / / / / / ()

.

.

()

/ / / / // ()

.

()

.

.

()

.

«

»

()

ξ)

—

. ()

⋮

—

. ()

⋮

—

⋮

•

. ()

•

. ()

. ()

. ()

«

—

»

. ()

. ()

⋮

. ()

() «Bertin»

. ()

⋮

(1) George Vedel, Pierre Delvolvé, Droit administrative, op, cit, p326.

Bertin

()

«Meaux»

.

George Vedel, Pierre Delvolvé, Droit administrative, op, cit, p323-324 .

.

. ()

ᄃᄃ

—

»

· () «

·

()

/ /

· () «

·

·

()
· ()
()

·

المطلب الثاني اكتساب العقد الصفة الدولية

:

()

()^(١)()^(٢).

الفرع الأول

« » . ()

.

.

() .

المعيار القانوني لدولية العقد

()

.

()

.

()

.

.

(1) Peter Wolfgang, Arbitration and Renegotiation of international Investment Agreements, Kluwer law international, The Hague, Boston, London, 2005, P211 .

« » . ()

.

« » . ()

()

.

.

الفرع الثاني
المعيار الاقتصادي لدولية العقد

()

.

—

—

()

.

. ()

. ()

.

«

-

»

. ()

.

()
.

:

.

()
.

الفرع الثالث المعيار المختلط لدولية العقد

()

.()

(1) Glavinis Panayotis, Le Contrat international De construction, Paris, A L N,
1995, P412.

. : ()

εΛ

—

()
.

()

.

.

()

()

.()

.

. : ()

.

0.

-

المبحث الثالث

إبرام العقود الإدارية ذات الطابع الدولي

.

.

:

.

:

.

:

المطلب الأول

الإجراءات السابقة على التعاقد

.

:

.

:

.

:

.

:

الفرع الأول

ضرورة توافر الاعتماد المالي

()

—

-

.

.

()

০৩

—

. ()

()

()

. ()

. ()

.

« » . ()

« » . ()

.

.

« » . ()

()

=

04

—

()

()

.

:()

=

.

.

.

.

.

.

.

()

()

()

oo

-

.()

.

:

-

.

:

-

.

()

()

.

.

-

. ()

.

. ()

الفرع الثاني الاستشارات السابقة على التعاقد

.

()

()
.

:

.

— B.O.T

» . ()

. «

. ()

oY

-

:

-

/ /

...)

.(

. / /

:

.

-

-

.

-

.()

/ /

/ /

()

.

/ /

oA

—

. ()

/ /

»

. () « ...

» :

. () « ...

« »

...

... (

/ /

...

(

.

. ()

/

()

.

/ /

()

.

. ()

:

-

.

/ /

/ /

:

.

.

.

. ()

الفرع الثالث
الإذن بالتعاقد

- :

//

//

:

-

.

-

()
.

.

()

:

:

.	//	//	//	//	()
.	//	//	//	//	()

٦١

—

:

-

.

//

:

-

/ / / /

. ()

:

-

/ /

—

-

. ()

» :

/ / / / ()

..

.«

...)

/ /

. (

.

. ()

:

()

:

:()

Framatome**Framatome, Alstom Lantiqueet SPIE Batigroles****Jacques Robert****Pierre la live****Gold man**

.

.

. ()

:

()

.

:

—

.

—

.

.

المطلب الثاني

أساليب الإدارة في اختيار التعاقد معها

.

.

:

.

:

.

:

الفرع الأول
أسلوب التعاقد القائم على أساس السلطة المقيدة
المنافسة العامة

()

.

:

()
 .

:

-

 :

()
 .

.

B.O.T

()

()

()

/ /

/ /

:

.

-

.

-

.

-

.

-

.

-

.

-

.

-

/ /

//

.

٦٩

-

. ()

// //

.

. ()

:() -
:
:

. ()

. ()

. ()
// // ()
// // ()
// // ()

γ.

—

:

/ /

.

()

.

:

()

.

.

/ /

:

.

—

.

—

.

/ /

/ /

()

٧١

—

.

.

:

.

—

()

.

—

/ / / /

)

/ /

(

.

.

.

. ()

—

. ()

∴

—

. ()

∴

—

. ()

.

/ /

/ /

()

.

. ()

.

.

. ()

()

.

()

()
.

()
.

()
.

_____ : ()

.

« » .

.

.	/ /	/ /	//	()
.	/ /	/ /	/ /	()
.	/ /	/ /	//	()
.	/ /	/ /	/ /	()

٧٤

—

.()

/ /

/ /

//

.

.

.

.()

—

.

. ()

. ()

٧٥

—

—

.

—

.

—

.

⋮

—

.

.()

/ /

/ /

//

.

.

/ /

/ /

//

()

. ()

()

.

.

. ()

. ()

.	.	.	()
.	.	.	()
.	.	/ / / / / / / /	()
.	.	/ / / / / / / /	()

()

()

/ / / /

■

$$) : \quad / \quad /$$

.(

()

$$\begin{array}{ll}
 & . \quad / \quad / \quad / \quad / \quad / \quad () \\
 \text{B.O.T} & . \quad () \\
 & . \quad ()
 \end{array}$$

الفرع الثاني

أساليب التعاقد القائمة على أساس السلطة التقديرية

()

.()

- _____

- _____

()

.

. () . .

. ()

:

-

/ /

/ /

.

. ()

/ /

/ /

/ /

)

. (

:

-

.

.

/ /

/ /

//

. ()

()

Λ.

—

/ / / /

.

/ / / /

.

. ()

()

. / / / / ()
/ / / / // ()

Λ)

—

. ()

)

(

.

. ()

()

/ /

/ /

:

. / / / / / / ()

. / / / / / / ()

. . ()

۸۲

—

—

.

—

.

/ /

. ()

()

—

—

. ()

.	/ /	/ /	/ /	()
.	/ /	/ /	//	()
.				. ()

۸۳

—

· « »

∴

$$\cdot^{()} (\times \{ \div \} =)$$

∴ _____ -

· ()

« _____ » · ()

· / / - / / ()

Λξ

—

· ()

· ()

· ()

()

·

·	/ /	/ /	/ /	()
·	/ /	/ /	/ /	()
·	/ /	/ /	//	()
·	/ /	/ /	/ /	()

()

()

()

()

//

•

•

—

—

• ()

• / / / / // ()

—

()

· ()

·
_____ -

· ()

()

· ()

·	/ /	/ /	/ /	()
·	/ /	/ /	/ /	()
·				· ()
·			·	· ()

۸۷

—

. ()

:

—

. ()

—

. ()

—

()

()

()

.	/ /	/ /	//	/ /	()
.	/ /	/ /	//	/ /	()
.	/ /	/ /	//	/ /	()

۸۹

—

:

—

—

()

.

()
.

—

()
.

()

.	/ /	/ /	//	/ /	()
.	//	/ - /			()
.	//	/ - /			
.		/ /	/ /	//	()
.		/ /	/ /	//	()

()

()

.()

▪

▪

▪

▪

▪

()

▪

▪

•	/	/	//	// ()
	•		/	/ // ()
	•		/	/ // ()
				()

•

• // • / /

المبحث الرابع

الآثار المترتبة على العقود الإدارية ذات الطابع الدولي

.

:

.

:

.

:

المطلب الأول **حقوق والتزامات الإدارة**

:

.

:

.

:

الفرع الأول **حقوق الإدارة في مواجهة المتعاقد معها**

.

:

:

()

.()

:

.

.

:

()

(1) Laurent Richer, Les contrats Administratifs ,Op ,Cit; P23.

. ()

.

. ()

—

. ()

. ()

:

.

:

. ()

:

—

.

»

.

. ()

. ()

.

. ()

.

()«

L'huillier

()

« »

/ /

« »

/ /

/ /

« »

» :

.«

Benoit

()

()

-

B.O.T

»

. ()

«

()

(3) Benoit.P, Droit administrative , Dalloz, Paris, 1968, P 659.

(4) Laurent Richer, Les contrats Administratifs, Op, Cit, P61.

. : Vedel. M

« »

 . « »

« » () « »

« »

...

.

.

()
.

« — » . ()

.

. « » . ()

. ()

» : / /

. ()«

/ /

:(/ /
%

.(

·

· ()
· ()
· « »
·

...

-

/ /

/ /

()

- (:

%

%

.

-

.(

.

):

.() (

.

/ /
/ /

()

/ /

/ /

()

.

١٠١

—

):

.^()(

.

:

:

-

()

.

:

-

()

.

/ /

()

.

B.O.T

.

. ()

.

.

. ()

١٠٢

—

. ()

⋮

—

. ()

. ()

—

. ()

—

. ()

.

. ()

.

. ()

.

. ()

.

. ()

(5) George Vedel, Pierre Delvolvé, Droit administrative, op, cit, p351.

۱۰۳

-

-

.

-

.

■

■

■

■ ()

-

.

-

.

-

.

«

-

»

.

()

.

.

.

١٠٤

—

⋮
⋮

()

()

⋮

()

⋮

⋮()

⋮

⋮

⋮
⋮

⋮

⋮
⋮

()

⋮

⋮

⋮ ()

⋮

⋮ ()

⋮

⋮

⋮ ()

⋮

⋮ ()

«

»

⋮ ()

⋮

1.0

—

⋮

—

. ()

. ()

. ()

«

»

. ()

.

. ()

.

. ()

.

1.6

—

()

. ()

.

.

.

.

. ()

()

.

.

.

.

الفرع الثاني
الالتزامات التي تقع على عاتق الإدارة

()

()

.()

- :

()

.()

()

()

.	B.O.T	.	()
.	.	.	()
.	.	.	()
.	B.O.T	.	()

١٠٨

—

()
.

.

⋮

—

()
.

()

//

()

.

.

⋮

(2) Philippe Leboulanger, Les contrats entre État et entreprises étrangères, Économica, Paris, 1985, P79 .

.

()
.

۱۰۹

—

:

:()

.

.

.

.

-

» . ()

«

.

)))

-

.

.

.

.

.

-

.

-

.()

-

)))

-

.

:

-

.

.

Srilanka AAPL

:()

AAPL

/

.

/

AAPL

/ /

. :

()

.

—

AAPL

AAPL

.

⋮

-

.

/

-

.

/ /

-

.

/

-

/

.

• •

Samuel

AAPL

B.Goldman

.

Asante

..

...

»

..

.«

Serendib

/

/

▪

▪

▪

▪

-

() **Samuel Asante**

:

-

/

.

-

/

/

.

-

.

.

المطلب الثاني

حقوق والتزامات المتعاقد مع الإدارة

.

:

.

:

.

:

الفرع الأول

حقوق المتعاقد الأجنبي في مواجهة الإدارة

()

.()

۱۱۶

.

()

—

—

()

:()

.

:

.

.

:

۱۱۶

.

()

.

()

.

()

.

.

۰
۰

—

. ()

. ()

.

۰
۰

.

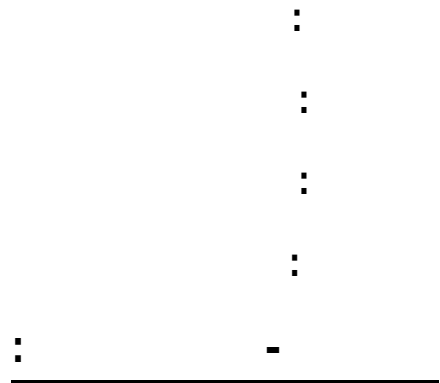
. ()

B.O.T

. ()

.

۱۱۸



۱

۲

۳

()

۴

۵

۶ ()

۷

۸

۹

۱۰

۱۱ ()

۱۲

۱۳ ()

—

.

•

:

•

()

. ()

•

.

•

.

:

—

.

:

—

. //

.

()

. :

/ / / ()

.

۱۲۰

—

. ()

⋮

—

⋮

. ()

⋮

—

. ()

()

. ()

. ()

. ()

. ()

. ()

. ()

—

⋮
⋮
⋮

⋮

⋮

—

()

⋮

/ /

()

⋮

B.O.T ⋮ ()
⋮ ⋮ ()

—

⋮

—

.

⋮

—

()

.

()

.

.()

.

.

⋮

⋮

.

⋮

.

. ()

.

. ()

.

. ()

:

-

()

.

:

-

()

.

()

.

(1) Laurent Richer, Les contrats Administratifs ,op ,cit, P207.

(2) Laurent Richers, op ,cit, P208.

%

. () / / / /

■ — ■

:

: -

()

: -

:

: -

.

— ()

()

()

:

-

()

:

-

()

()

(2) Laurent Richer, Les contrats Administratifs ,op ,cit; P210.

()

()

—

()

.

:

-

.

()

.

:

-

:

-

()

.

-

. ()

. ()

. ()

B.O.T

.

—

()

.

■

■

■

:

:

:

:

■

()

.

/

/

/

/

:

:

—

.

—

.

.

.

()

()

:()

-

. ()

:

-

()

. ()

:()

-

()

.

« - » . ()

.

(2) Laurent Richer, Les contrats Administratifs ,op ,cit, P214.

.

.

. ()

(4) Laurent Richer, Les contrats Administratifs ,op ,cit, P215.

—

:

—

. ()

. ()

.

.

.

. ()

. ()

.

الفرع الثاني
التزامات المتعاقد الأجنبي مع الإدارة

:

- :

()

.

.

_____ () . .

.

—

⋮
—

()
.

()

()

.()
.

⋮ —

—
.()
.

⋮
« ⋮ . ()
« ⋮ . ()

⋮
B.O.T . ()
⋮ . ()
⋮ . ()

-

-

.

-

.

-

.

()

.

:

-

()

.

.

.

()

.

B.O.T

()

۱۳۳

—

()

. ()

. ()

⋮ —

. ()

.	B.O.T	.	()
.		.	()
.		.	()
.		.	()

۱۳۴

()

■ ■

1

()

□ □

■

()

()

()

()

١٣٥

—

()

:

:()

Klockner

Klockner

.

Klockner

.

:

Klockner

. ()

. ()

.

.

Klockner

.

Klockner

.

.

الفصل الثاني
اتفاق التحكيم في العقود الإدارية
ذات الطابع الدولي

-

-

.

.

.

—

—

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

.

المبحث الأول مدى إمكانية الاتفاق على التحكم

.

.

.

:

:

:

:

:

:

.

.

المطلب الأول

الرأي المعارض لإمكانية اللجوء إلى التحكم

.

:

:

.

:

.

:

.

الفرع الأول التشريعات المؤيدة لهذا الرأي

:

:

-

-

—

()

.

/ / / /

.

/ /

/ /

.

(1) René David, L' Arbitragé dans le commerce international, paris, 1982, p251.

۱۴۴

—

» / /

.«

.

:

—

()
.

«

»

. ()

.

—

-

-

.

/ /

» :

()

.«

.

()

.

. //

()

«

»

. ()

// -//

.

.

.

«

»

.

.

» :

.

()
.

()

:

/ /

»

/ /

-

.«

/ /

:

» :

«

»

. ()

.

-

-

. -

. ()

١٤٧

—

.

«

»

/ /

-

.

-

.

//

()
.

/ /

:

//

»

.«

/ /

.

()

.

.

:

-

.

/ /

/ /

:

/ /

/ / / /

- »

.

-

.«

.

.

الفرع الثاني الأسانيد الفقهية المؤيدة لهذا الرأي

:

-

:

()

.

-

»

. ()

«

10.

—

. ()

G.Mattle.Dawance

- ()

.

.

⋮

-

—

» . ()

« / /

.

.

« » . ()

١٥١

—

٠ ()

٠

()

٠

⋮

—

«

—

»

٠ ()

٠

»

٠ ()

٠

«

()

.

.

.

الفرع الثالث أحكام القضاء المؤيدة لهذا الرأي

:

:

:

-

«

»

. ()

.

()
.

S.N.V.S

Tanger

.

:()
Tanger

S.N.V.S

-

S.N.V.S

Tanger

S.N.V.S

. S.N.V.S

S.N.V.S

/ / / /

S.N.V.S

/ /

.

(1) René David, L' Arbitrage dans le commerce international, op, cit, p252.

Gazier

.

▪
▪

.

.

.

.

S.N.V.S

.

/ / / /

.

100

-

Euro Disney

-

:()
Land

Walt)

(Disney Production

:

.

.

.

.

()

-

()

.San carlo

Myrtoon steam

«

(2) Fouchard Phillipe, L'Arbitrage commercial international Dijon, 1963, Dalloz, 1964, p93-101.

/ /

-

.

.⁽¹⁾Galakis

.

:

.

.

.

.

:

-

.

.()

(1) Fouchard, (ph), op, cit, p101-102.

«

»

. ()

.

١٥٨

—

.

.

.

:

/ /

.

/ /

()

()

.

()

()

.

»

/ / ()

«...»

()

.

.

.

∴ ()

۱۶۰

—

•

—

—

•

المطلب الثاني

الرأي المؤيد لإمكانية اللجوء إلى التحكم

.

.

/ /

//

.

-

//

//

//

.

.

:

.

:

.

:

.

:

الفرع الأول

التشريعات المؤيدة لهذا الرأي

.

:

-

:

—

⋮

—

⋮
()

()

⋮ ()
⋮

—

⋮

—

⋮

» ⋮ ()

«

⋮ ()

⋮ ()

—

٢٠٠٠ ()

—

.

٢٠٠٠ ()

—

(SNFE)

—

—

.

٢٠٠٠ ()

—

.

/ /

:

:

.

.

٢٠٠٠ ()

٢٠٠٠ ()

.

٢٠٠٠ —

٢٠٠٠ ()

：

。

：

。

Walt Disney Production

Walt Disney

。

()

。

：()

—

La Poste et France

Télécom (PTF)

/ /

。

(1) René David, L' Arbitragé dans le commerce international, op, cit, 248.

。（ ）

。

—

؛ ()

—

.

.

؛

—

//

//

//

؛

»

«

؛

.

—

.

. ()

—

.

—

.

.()
.

—

.

—

.

.

/ /

/ /

∴

.

. ()

—

»

.«

.

//

()

.

()

.

.

. ()

.

. ()

.

—

.

—

⋮

—

.

- -
/ /
/ /

: / /

. »

.

.«

.

/ /

: / /

»

. () «

()

.

. / /

.

()

. ()

()

. / /

()

. ()

/ / / / ()

. —

// // ()

. //

/ / / / ()

.

/ / / / ()

.

. () / /

/ /

: / /

»

.«...

. / /

/ /)

() (/ /

.

/ / / / /

/ / / /

: / / / / /

-

BOT

. ()

.

()

۱۷۳

—

- »

.

-

.«

:

.

()
.

//

//

. // // // ()

/ /

/ /

. / /

الفرع الثاني أحكام القضاء المؤيدة لهذا الرأي

.

:

-

.

()

.

(1) René David, L' Arbitragé dans le commerce international, op, cit, P244.

—

» :
()«
.

Madam Edith Cresson

()
.

()
San Carlo

.

San

Office National Inter

Carlo

professional De cereats
(ONIC)

« - » . ()
.

. ()

.

« - » . ()

—

.

Aix-en-provence

.

(ONIC)

.

Galakis

» :

.«

:

»

. () «

. ()

.

—

.

:

—

/ /

.

()

/ /

.

.

.

.

()

.

۱۷۸

—

//

//

//

//

. //

//

()

.

//

.

.

. ()

—

—

()

()

//

.

:

—

()

« _____ » . ()

. —

/ /

()

. //

/ /

. //

/ /

.

/ /

/ /

()

.

۱۸۰

()

()

()

()

■

■

/ /

/ /

• ()

()

■

/ /

/ /

()

/ /

/ /

()

الفرع الثالث

الاتفاقيات الدولية المؤيدة لهذا الرأي

.

.

:

-

()

//

»

.«...»

«

»

.

()

.

.

()
.

()
.

⋮

—

.....»

«

⋮

-
- (1) Foucharde (ph), L'Arbitrage commercial international, op, cit, p95_96
 (2) René David, L' Arbitrage dans le commerce international, op, cit, p249.

»

.«

.

.

:

-

.

()

» :

.«

.(/)

—

. ()

—

—

/ /

/ /

:

:

— »

.

—

.«

.

.

. ()

المبحث الثاني
استقلال اتفاق التحكيم والآثار المترتبة عليه
(١)

.

/ /

» : / /

«.

:

:

:

()

Peter Wolfgang, Arbitration and Renegotiation of international Investment agreement ,op,cit, p270.

المطلب الأول تقرير مبدأ استقلال اتفاق التحكيم

()

()

.

:

:

.

:

.

:

.

()

(2) Glavinis(P), Le Contrat international De construction, op, cit,p508.

الفرع الأول
استقلال اتفاق التحكيم في التشريعات الوطنية

:

:

-

.

()

.

.Gosset

()

(Gosset)

()

()

.

١٨٨

—

.

.

:

.

»

-

-

.«

«

»

(Impex)

. ()«

()

.

. ()

«

»

.

()

.

.

:

-

/ /

: / /

»

.«

.

/ /

.

:

-

.

()

-

-

الفرع الثاني استقلال اتفاق التحكيم في الاتفاقيات الدولية

.

: (-)

»

.«

/ /

()

/ /

. ()

()

.

.

()

.

. : ()

.

.

. ()

« » . ()

.

—

..... : / /

«.

.

الفرع الثالث
استقلال اتفاق التحكيم في قضاء التحكيم الدولي

-

Ad hoc

-

.

.(Nico)

Elf-Aquitaine

(Nico)

()

()

-

۱۹۳

—

(Erab)

(Erab)

.

Elf-Aquitaine

.

.

/ /

B. Gomard

.

» :

.«

»

.«

۱۹۴

—

»

.«

•

•

—

•

—

•

•

•

المطلب الثاني

الآثار المترتبة على استقلال اتفاق التحكيم

.

:

.

:

.

:

الفرع الأول
عدم ارتباط مصير اتفاق التحكيم
بمصير العقد الأصلي

()

.

.

—

()

.

()

.

» :

.«

//

» :

.«

.

. ()

. —

. ()

—

▪

▪ ()

:

_____ ()

:

▪

▪

«

»

▪

./ / - /

-

.

-

.

الفرع الثاني استقلال اتفاق التحكيم عن القانون الواجب التطبيق على العقد

()
.

:

/ /

»

.«...»

()

(1) Glavinis (p), Le Contrat international De construction, op, cit,p509

.

—

. ()

» :

.«

Sonetex

.Topkapi

Charphil

Sonetex

»

. ()«

()

«

»

.

()

. / / / /

(2) Fouchard (ph), L'Arbitrage commercial international,op, cit, p114.

۲۰۰

—

▪

▪

المبحث الثالث

شروط صحة اتفاق التحكيم

-

-

.

:

:

.

:

.

المطلب الأول

الشروط الشكلية لاتفاق التحكيم

:

:

.

:

.

الفرع الأول موقف التشريعات الوطنية

.

:

:

-

:

/ /

»

.«

:

/ / / /

»

-

-

. () «

-

.

.

. ()

٢٠٣

—

/ /

.

. ()

:

-

.

» :

/ /

«

/ /

:

/ /

.

. ()

۲۰۴

—

»

.«

»

. () «

.

.

«

»

. ()

٢٠٥

—

:

-

//

()

//

. //

//

.«

»:

//

.

»:

//

//

()

.«

الفرع الثاني
موقف الاتفاقيات الدولية

:

:

-

:

»

«.

.

()

(/)

.

()

-

. ()

.

. ()

۲۰۷

—

▪

—

—

▪

▪
▪

»

«.

▪

٢٠٨

—

:

-

» :

.«

()
.

.

(1) Fouchard (ph), L'Arbitrage commercial international, op, cit, p82-84

۲۰۹

—

•

•

•

المطلب الثاني

الشروط الموضوعية لاتفاق التحكيم

()

:

·
·
·

·

· ()

«

»

·

-

الفرع الأول الرضا

()

.

()
.

()
.

.

()

()

.

()

«.

» : / /

∴

.

۲۱۲

—

.

⋮

—

.

()

.

—

»

—

. ()

.

«

.^(۱)ICC

:

()

ICC

.

.

//

.«

»:

()

.

. ()

.

.

()

()

=

.

■

■

■

()

()

.

=

.

. ()

.

. ()

.

. ()

()

-

-

. ()

()

« » . ()
/ /

. //

(2) Glavinis(P), Le Contrat international De construction, op,cit,P507.

. ()

: / / // ()

.
/ / / /

:

.

-

-

.

.

الفرع الثاني محل اتفاق التحكيم

()

.

» () .
/ /

«

.

()

.()

:

-

.

()

()

.

(1) René David, L' Arbitragé dans le commerce international, op, cit, P256.

: / / / / ()

»

—

:

-

()

. ()

» :

.«

/ /

» :

.«

. ()

(2) Fouchard (ph), L'Arbitrage commercial international, op, cit, p106.

. (3)

. ()

()

▪

▪

▪

▪

(1) Fouchar (ph), L'Arbitrage commercial international, op, cit, p115.

۲۲.

—

المبحث الرابع الآثار المترتبة على اتفاق التحكيم

:

.

-

-

.

:

:

.

:

.

المطلب الأول الأثر الإيجابي لاتفاق التحكيم

.

:

.

:

.

:

الفرع الأول التزام الأطراف المتعاقدة بإحالة النزاع موضوع الاتفاق إلى التحكيم

()

.

.

()

۲۲۳

—

- E.Gaillard

_()

.

.

» :

.«

.

.

.

()

.

الفرع الثاني

اختصاص هيئة التحكيم بالفصل في اختصاصها

—

()

—

.

()

()

.

()

.

(2) René David, L' Arbitrage dans le commerce international, op, cit, P396-397.

(3) René David, op, cit, p434.

:

:

-

.

/ /

:

»

.«

.

.

.()

.

(1) Fouchard(ph),L' Arbitrage commercial international, op, cit, P148.

»

.«

.

/ /

:

/ /

»

.«

.

/ /

.

.

» :

/ /

«

.

/ /

/ /

:

»

.«....

.

.

.

:

-

: (/)

»

.«

()

-

-

.

(1) Fouchard(ph) , L Arbitrage commercial international ,op, cit , p151.

.

. ()

. ()

—

—

⋮

.

⋮

.

. ()

. —

. —

. ()

۲۳.

—

▪

«.

» : / /

▪

()
▪

AD Hoc

▪

▪

▪ ()

۲۳۱

—

/ /

.()
.

.

∴

...

»

.«

.

(/)

()

.

. —

_____ . ()

()

» ∴

...

=

«

۲۳۲

—

—

—

▪

▪

» : =

.«

المطلب الثاني الأثر السلبي لاتفاق التحكيم

()

()

-

-

.

:

⋮

.

⋮

.

⋮

.

«

»

. ()

(2) René David, L' Arbitrage dans le commerce international, op, cit, P232.

الفرع الأول
الاستبعاد في التشريعات الوطنية

:

:

-

/ /

:

»

«.

()

.

۲۳۵

—

:

-

/ /

:

/ /

»

.«

.

.

—

()

.

:

-

-

-

.

//

:

//

»

.«

.

. ()

.

۲۳۷

-

//

//

//

.

()

()

()

()

// // // // _____ ()

.
// // // // ()

.
// // // // ()

.
// // // // ()

.

()

الفرع الثاني الاستبعاد في الاتفاقيات الدولية

:

»

«.

()

»

()

«....

()

· ()

//

:

»

·«

٢٤٠

—

()

.

/ /

:

»

،«

—

—

. ()

. ()

. ()

٢٤١

—

▪

▪

▪

الفرع الثالث نطاق استبعاد الاختصاص القضائي

()

.

:

:

-

.

(1) René David, L' Arbitrage dans le commerce international, op, cit, p296.

Ad Hoc

.

:

/ /

»

-

-

.«

/ /

/ /

- ()

-

:

-

.

-

۲۴۴

—

.

()

.

:

/ /

/ /

- »

.

-

.« ()

()

/ /

٢٤٥

—

.

()

:

»

.«

()

//

» :

/ /

.«

()

()

.

()

.

٢٤٦

—

()
.

:

.

—

()

.

.

()

» :

/ /

.«

- » :

/ /

.

-

()

.«

/ /

/ /

٢٤٨

—

.

/ /

.

()
.

.

. ()

۲۴۹

—

. ()

. ()

» . ()

«

.

. ()

٢٥.

—

. ()

()

.

:

//

//

/

/

/

/

()

.

//

. -

. ()

٢٥١

—

»

.«

.

.

الخاتمة

—

—

:

:

—

.

٢٥٤

—

:

.(— —)

«

» :

.«

»

«

»

٢٥٥

—

/ /

/ /

/ /

{ }

.

.

—

—

:

٢٥٦

-
/ /

/ /

/ /

.

//

/ /

.

٢٥٧

—

.

.

.

٢٥٨

—

:

—

:

—

.

—

.

—

.

—

//

//

٢٥٩

—

.

—

.

—

.

—

—

—

۲۶.

—

.

—

.

—

.

—

.

—

.

﴿وَأَن لَّيْسَ لِلْإِنسَنِ إِلَّا مَا سَعَىٰ ﴿٣٩﴾ وَأَن سَعَاهُ سَوْفَ يُرَىٰ﴾^(١).

« » . -

.

B.O.T » . -

«

.

» . -

«

« » . -

.

» . -

«

.

» . -

«

.

» . -

«

.

« » . -

.

« » . -

.

« » . -

.

. « » . -

« » . -

.

« » -

.

. « » . -

« — » . -

.

« - » —

.

« » -

.

» . -

«

.

— - » . -

.

«

« » -

.

« » . -

.

« » . -

.

- » . -

. «

« » . -

.

« » . -

.

« » -

.

« - » . -

.

« » . -

-

« » . -

.

« » . -

.

« » . -

.

« » . -

.

—

«

»

■ -

■

»

-

«

-

■

»

■ -

■

«

—

■

■

<<

>>

■ —

■

>>

■ ■ ■

■

«

>>

1. **Introduction**

■

«

«

>>

—

■

<<

>>

—

■

>>

—

<<

1

«

>>

—

1

>>

—

1

<<

<<

>>

—

1

– B.O.T

>>

—

<<

■

—

«

»

■ -

.

«

»

■ -

.

«

»

■ -

.

⋮
⋮

»

■ -

—

«

.

»

■ -

.

«

«

»

■ -

.

«

»

■ -

.

«

»

■ -

.

«

»

■ -

—

—

«

»

.

-

. / / - / /

«

»

.

-

. / / - / /

«

»

.

-

. / / - / /

»

-

—

.

« / /

»

.

-

.

«

«

»

.

-

.

/

»

.

-

«

. / / - /

«

»

.

-

/

. / / - /

[illegible]

: -

- 1- **Laurent Richer**, Les contrats Administratifs, Dalloz, Paris, 1991.
- 2- **René Chapus**, Responsabilité publique et Responsabilité privée, thèse 1954.
- 3- **Glavinis Panayotis**, Le Contrat international De construction, Paris, A L N, 1995.
- 4- **Philippe Leboulanger**, Les contrats entre État et entreprises étrangères Économica, Paris, 1985.
- 5- **René David**, L' Arbitragé dans le commerce international, paris, 1982.
- 6- **Fouchard (ph)**, L'Arbitrage commercial international, Dijon, 1963, Dalloz, 1964,
- 7- **George Vedel**, Pierre Delvolvé, Droit administrative, P.U.F. Ed 12, 1993.

: -

- 1- **Peter Wolfgang**, Arbitration and Renegotiation of international Investment Agreements, Kluwer law international, The Hague, Boston, London, 2005.