



جمهورية العراق
وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
معهد العلمين للدراسات العليا
قسم القانون الخاص

النظام القانوني للتفاوض الالكتروني

(دراسة مقارنة)

رسالة ماجستير تقدم بها الطالب

موسى سعد عبد الامير

الى

معهد العلمين للدراسات العليا

وهي جزء من متطلبات نيل شهادة الماجستير في القانون الخاص

بأشراف

أ.م.د. عبد الرزاق أحمد محمد

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

(يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا أَوفُوا بِالْعُقُودِ ۖ أُحِلَّتْ لَكُمْ
بَهِيمَةُ الْأَنْعَامِ إِلَّا مَا يُتْلَىٰ عَلَيْكُمْ غَيْرَ مُحْلِيٍّ
الصَّيْدِ وَأَنْتُمْ حُرْمٌ ۖ إِنَّ اللَّهَ يَحْكُمُ مَا يُرِيدُ)

سورة المائدة الآية ١

شكر وتقدير وعرفان

الحمد لله رب العالمين ، والصلاة والسلام على سيدنا محمد النبي العربي الأمين وعلى آله الطيبين الطاهرين .

قد يقف المرء عاجزاً عن رد الجميل لذوي الفضل ، وقد لا يطاوعه التعبير عن معاني الشكر والتقدير على ما بذلوه من مساعدة وعون ومع ذلك لا يسعني إلا أن أتقدم بالشكر والتقدير والعرفان الى أستاذي المشرف الفاضل الدكتور عبد الرزاق أحمد محمد لتفضله بالأشراف على بحثي وما قدمه لي من إرشاد وتوجيه منذ اختيار موضوع الرسالة واعداد الخطة حتى إخراجها بشكلها النهائي .

إن أستاذي المشرف كان نعم الأب والخيمة والدليل في دهاليز البحث، فجزاه الله عني خير الجزاء واسأل الله سبحانه وتعالى أن يمن عليه بالصحة والعافية .

أتقدم بالشكر والتقدير الى جميع أساتذتي في معهد العلمين للدراسات ، وأقف لهم وقفة إجلال واحترام .

كما اتقدم بالشكر الجزيل ووافر الامتنان الى الأستاذ عزيز كاظم جبر لما قدمه لي من نصيحة ، والى الدكتور منصور حاتم محسن، والى الدكتور جمال عبد الكاظم .

واشكر ايضاً زملائي في الدراسة الذين مددوا لي يد العون لمساعدتي في اكمال بحثي.

يسعدني أن أشكر موظفي مكتبة العلمين للدراسات ، وكلية القانون جامعة كربلاء ، ومكتبة الروضة الحيدرية في النجف الاشرف ، ومكتبة العتبة العباسية والحسينية في كربلاء ، ومكتبة جامعة بابل ، وكلية القانون جامعة الكوفة .

المستخلص

تلعب المفاوضات الالكترونية دوراً مهماً في الاعداد للعقد اعداد جيداً ، لذا تمارس دور كبيراً في مجال الحياة البشرية على المستوى الفردي والجماعي وعلى الرغم من الدور المهم الا انها لم تنظم من اغلب القوانين ، وبالأخص القانون العراقي ، اذا خلى هذا القانون من تنظيم لهذه المرحلة من حيث مفهومها وطبيعتها .

أن مرحلة التفاوض تعد مرحلة وقائية بالنسبة لطرفي التفاوض ، فهي تمنح طرفي التفاوض فرصة الاطلاع على شروط العقد والتأكد من ملائمة هذه الشروط مع مصالحهم فيما يقرر من ابرام العقد او عدم ابرام .

أن المفاوضات تعد المرحلة الاولى من المراحل التي تسبق العقد فتهدف هذه المرحلة الى حل النزاع الذي يحصل خلال مرحلة التفاوض ، فالتفاوض يجب ان يسوده التعاون والصدق في تحديد الهدف الذي يسعى اليه الطرفان المتفاوضان ،ولهذا تعد مرحلة التفاوض مرحلة مهمة لما تحتوي على بعض الالتزامات ومنها الالتزام بالأعلام والالتزام بحسن نية ،فأن مخالفة هذه الالتزامات يعد خطأ ويرتب المسؤولية . ان الاصل لكل طرف في التفاوض الحرية في قطع التفاوض متى رغب في ذلك استناد وطبقاً لمبدأ حرية التعاقد ، الذي اعطى الحق في الانسحاب من التفاوض في وقت طالما وجد سبب غير مشروع ، فهنا لا تترتب المسؤولية على الطرف المنسحب ولا يجبر بالاستمرار في التفاوض ،اما اذا انسحب من التفاوض من دون سبب جدي بعد ان قطعت شوط كبير وسبب ضرر كبير للطرف الاخر الذي نفق مصاريف على التفاوض ، فهنا تترتب المسؤولية على الطرف المخل بالتفاوض ، فالذي يؤدي الى خلل في التفاوض هو سلوك احد الاطراف ونيته السوء في التعامل ،والمتمثلة ان الدخول في التفاوض هو الهدف منه هو الحصول على المعلومة ، كذلك الامر في حالة قام احد اطراف التفاوض في مخالفة الالتزامات التي انبثقت من حسن النية ، فأن يعد خطأ ارتكبه المتفاوض الاخر ، فتتحقق المسؤولية على الطرف المخالف ،وحتى تتعقد المسؤولية لابد من ان توفر فيها اركان ثلاثة هي كل من الخطأ والضرر والعلاقة السببية ، وعلى الرغم من اعتراف الفقه

في تحقق المسؤولية الا انه وجد خلاف فقهي حول المسؤولية المترتبة على الاخلال بالمفاوضات فمنهم من قال انها مسؤولية عقدية ومنهم من قال انها مسؤولية تقصيرية ، والراي الصحيح هي مسؤولية تقصيرية فمن ينسحب عن التفاوض ويسبب ضرر للطرف الاخر يحاسب على اساس المسؤولية التقصيرية لان المسؤولية تحقق عن الفعل الضار .

المحتويات

الصفحة	الموضوع
أ	الآية
ب	الاهداء
ج	الشكر و التقدير
٣-١	المقدمة
٦٠-٤	الفصل الاول : ماهية التفاوض الالكترونية
٣٨-٦	المبحث الاول: مفهوم التفاوض الالكترونية
٢٨-٧	المطلب الاول : التعريف بالتفاوض الالكتروني
١٤-٧	الفرع الاول : تعريف التفاوض الالكتروني
٢٢-١٤	الفرع الثاني : الطبيعة القانونية للمفاوضات
٢٨-٢٣	الفرع الثالث : تميز التفاوض عما يشته به
٣٨-٢٨	المطلب الثاني : وسائل المفاوضات الالكترونية
٣٧-٢٩	الفرع الاول: الرسائل الالكترونية المقروءة
٣٨-٣٧	الفرع الثاني: برامج المحادثة الصوتية والمرئية
٦٠-٣٩	المبحث الثاني: مراحل التفاوض الالكتروني
٤٧-٣٩	المطلب الاول : الدعوة الى المفاوضات
٤٣-٤٠	الفرع الاول : توجيه الدعوة الى التفاوض
٤٧-٤٣	الفرع الثاني : التميز بين الدعوة الصريحة والدعوة الضمنية للتفاوض
٦٠-٤٧	المطلب الثاني : موضوع التفاوض
٥٧-٤٨	الفرع الاول : محل المفاوضات
٦٠-٥٨	الفرع الثاني : مدة المفاوضات

الصفحة	الموضوع
١٣١-٦١	الفصل الثاني : الاثار القانونية للتفاوض الالكتروني ومسؤولية الاخلال بها
٩١-٦٣	المبحث الاول : التزامات الاطراف المتفاوضة
٧١-٦٣	المطلب الاول : الالتزام بحسن النية
٧٢-٦٤	الفرع الاول: تعريف حسن النية
٧٥-٧٣	الفرع الثاني :معايير حسن النية
٩١-٧٥	المطلب الثاني : الالتزام بالإعلام السابق
٨٢-٧٦	الفرع الاول : تعريف الالتزام بالإعلام السابق
٩١-٨٢	الفرع الثاني : شروط الالتزام بالإعلام السابق
١٣١-٩٢	المبحث الثاني : المسؤولية القانونية المترتبة على الاخلال بالمفاوضات
٩٩-٩٣	المطلب الاول: الطبيعة القانونية للمسؤولية المترتبة على الاخلال بالمفاوضات
٩٥-٩٣	الفرع الاول: المسؤولية العقدية
٩٩-٩٥	الفرع الثاني : المسؤولية التقصيرية
١١٦-٩٩	المطلب الثاني : أركان المسؤولية للمتفاوض الالكتروني
١٠٧-١٠٠	الفرع الاول : خطأ المتفاوض الالكتروني
١١٣-١٠٨	الفرع الثاني : الضرر الناتج عن التفاوض
١١٦-١١٣	الفرع الثالث : العلاقة السببية
١٣١-١١٦	المطلب ثالث : جزاء الاخلال بالمفاوضات الالكترونية
١٢٠-١١٧	الفرع الاول: التنفيذ العيني
١٢٧-١٢١	الفرع الثاني : التنفيذ بمقابل
١٣١-١٢٧	الفرع الثالث : فسخ اتفاق التفاوض

الموضوع	الصفحة
الخاتمة	١٣٥-١٣٢
قائمة المصادر	١٤٤-١٣٦
الملخص	A-B