

الوصية في
قانون الأسرة الجزائري
والتبرع بالأعضاء البشرية



الدكتور جرادة لخضر


AlphaDoc
ألفا للوثائق، النشر والتوزيع

المحتويات

23..... مقدمة

الفصل الأول : ماهية الوصية

32..... المبحث الأول: مفهوم الوصية

32..... المطلب الأول: التأصيل التاريخي للوصية

33..... الفرع الأول: الوصية في المجتمعات القديمة

33..... أولاً: الوصية عند قدماء المصريين واليونانيين

33..... أ- الوصية عند قدماء المصريين

34..... ب- الوصية عند اليونانيين

35..... ثانيا: الوصية في القانون الروماني والمجتمع الجاهلي

35..... أ- الوصية في القانون الروماني

37..... ب- الوصية في المجتمع الجاهلي

38..... الفرع الثاني: الوصية في الأديان السماوية

38..... أولاً: الوصية عند اليهود وفي الفقه المسيحي

38..... أ: الوصية عند اليهود

38..... 1-التنظيم الموضوعي

39..... 2-التنظيم الإجرائي

40..... ب: الوصية في الفقه المسيحي

40..... 1- الوصية عند أرثوذكس

41..... 2- هذه الوصية عند الإنجيليين

42..... ثانيا: الوصية في الإسلام

42..... أ: الوصية في القرآن

43..... ب: الوصية في السنة

44..... المطلب الثاني: التعريف بالوصية ومشروعيتها وحكمها

44..... الفرع الأول: التعريف بالوصية

- 45.....اولا: معنى الوصية
- 45.....أ: الوصية في اللغة
- 47.....ب- الوصية اصطلاحاً
- 51.....ج- الاصطلاح القانوني
- 52.....ثانيا: التصرفات الملحقة بالوصية، والوصية الواجبة
- 53.....أ- تعريف تصرفات المريض مرض الموت:
- 53.....1- تعريف التصرف القانوني:
- 53.....2- التصرف القانوني في الشريعة الاسلامية
- 54.....3- تصرفات المريض مرض الموت في القانون
- 55.....ب - معنى التصرف لو ارث مع الاحتفاظ بالحيازة
- 57.....ج- تعريف الوصية الواجبة
- 59.....1- المقصود بالتنزيل
- 60.....2 - دليل مشروعية التنزيل
- 60.....3- من تجب له هذه الوصية
- 63.....د- المقصود بالوصية بالأعضاء الأدمية
- 64.....الفرع الثاني: مشروعية الوصية وحكمها
- 65.....اولا: مشروعية الوصية
- 65.....أ- من الكتاب
- 65.....ب- السنة
- 67.....ج- الادلة من الإجماع والمعقول
- 67.....1- الاجماع
- 67.....2- المعقول
- 68.....ثانيا: حكم الوصية
- 69.....أ- الوصية الواجبة
- 70.....ب- الكراهية
- 71.....ج- الحرمة
- 72.....د- الندب

- ه- الإباحة
- ثالثا- مقارنة الوصية عن بعض
- أ- مقارنة بين الوصية والوصية الواجبة
- ب- مقارنة بين الوصية والوصية الواجبة
- ج- مقارنة بين الوصية والوصية الواجبة
- د- مقارنة بين الوصية والوصية الواجبة
- ه- الفرق بين الوصية وسائر التصرفات
- البحث الثاني: انعقاد الوصية
- المطلب الأول: أطراف الوصية
- الفرع الأول: الموصى
- أولاً: شروطه
- 1- أهلية التبرع
- 1- سلامة العقل
- 2- الرشد والبلوغ
- ب: الرضا وإرادة الاختيار
- 1- وصية السكران
- 2- وصية المكره
- 3- وصية الخزل
- 4- وصية المخطئ
- تانياً: وصايا غير السليمة
- 1- وصية غير السلم
- الصف الأول: المرتد
- الصف الثاني: القمي
- ب- وصية المشتمن
- ج- وصية الحرابي
- د- الوصية مع اختلاف الجنس
- الفرع الثاني: الموصى له

72.....	ه-الإباحة.....
73.....	ثالثاً-مقارنة الوصية عن بعض الأنظمة المالية المشابهة لها.....
73.....	أ- مقارنة بين الوصية والميراث.....
75.....	ب- مقارنة بين الوصية والهبة.....
76.....	ج-مقارنة بين الوصية والوقف.....
77.....	د-مقارنة بين الوصية والبيع.....
78.....	ه-الفرق بين الوصية وسائر العقود الأخرى.....
80.....	المبحث الثاني: انعقاد الوصية.....
81.....	المطلب الأول : أطراف الوصية.....
81.....	الفرع الأول : الموصى.....
82.....	أولاً : شروطه.....
82.....	أ : أهلية التبرع.....
82.....	1- سلامة العقل.....
83.....	2- الرشد والبلوغ.....
85.....	ب : الرضا وإرادة الاختيار.....
86.....	1-وصية السكران.....
87.....	2- وصية المكره.....
88.....	3-وصية الهازل.....
89.....	4- وصية المخطئ.....
90.....	تانياً : وصايا غير المسلمين.....
90.....	أ : وصية غير المسلم.....
91.....	الصف الأول : المرتد.....
91.....	الصف الثاني : الذمي.....
92.....	ب- وصية المستأمن.....
93.....	ج- وصية الحربي :.....
95.....	د - الوصية مع اختلاف الجنسية.....
98.....	الفرع الثاني : الموصى له.....

98.....	اولا : شروطه.....
99.....	أ- وجودية الموصى له ومعلوماتيه.....
99.....	1- وجودية الموصى له.....
100.....	2 - معلومية الموصى له.....
102.....	ب- أن يكون الموصى له أهلا للتمليك وأن لا يكون جهة معصية.....
102.....	1- أن يكون الموصى له أهلا للتمليك والإستحقاق.....
103.....	2- أن لا يكون الموصى له جهة معصية.....
104.....	ج - الا يكون الموصى له قاتلاً للموصى ولا وارثا له.....
104.....	1- ألا يكون الموصى له قاتل للموصى.....
107.....	2- أن لا يكون الموصى له وارثا للموصى.....
110.....	المطلب الثاني: صيغة الوصية ومحلها:.....
111.....	الفرع الأول : الصيغة في الوصية.....
113.....	اولا : إيجاب الموصي.....
114.....	أ - تعبير الموصي عن إيجابية.....
114.....	1- في الفقه الإسلامي.....
114.....	معنى الإيجاب لغة.....
115.....	- أما العبارة.....
115.....	- الكتابة.....
116.....	- الإشارة المفهمة.....
117.....	- الخرس الأصلي.....
118.....	-الخرس الطاريء.....
119.....	2 - في القانون الجزائري.....
121.....	ثانياً- الصيغة المنشئة للوصية والشروط المقترنة بها.....
121.....	أ- الصيغة المنشئة للوصية.....
121.....	1- الصيغة المنجزة.....
122.....	2- الصيغة المضافة.....
122.....	3- تعليق الوصية على شرط:.....

- ب_ الشروط المقترنة بالوصية 123
- 1- الشرط الصحيح الذي يجب مراعاته 123
- 2- الشروط الباطلة: 124
- 1/2- الشروط الباطلة التي لا تؤثر في صحة الوصية 124
- 2/2 - الشروط الباطلة التي تؤثر في صحة الوصية 125
- الوصية التي محصت للمعصية 125
- الباعث على الوصية امر محرم 125
- ثالثا: احكام القبول والرد، ووقت ثبوت الملكية للموصى له 126
- أ- احكام القبول والرد 126
- 1- معنى قبول الوصية وردها 126
- 2- كيف يتم القبول او الرد 127
- 3- صاحب حق القبول أو الرد 129
- الجنين 130
- الوصية لغير المحصورين 130
- 4- تجزئة القبول (حكم قبول البعض والبعض الاخر) 131
- 5- حكم الرجوع عن الوصية (رد الوصية بعد القبول) 132
- ≡ الرجوع الصريح في الوصية 132
- ≡ الرجوع الضمني 133
- 6- حكم وفاة الموصى له بعد الموصى وقبل القبول او الرد 134
- رابعا - وقت ثبوت الملكية للموصى له 135
- أ- راي الحنابلة وبعض المالكية 136
- ب- أما مذهب الحنفية والشافعية 136
- القرع الثاني: محل الوصية (الموصى به) 137
- اولا: شروطه 137
- أ- شروط الصحة 138
- 1/ أن يكون الموصى به مالا قابلا للتوارث والتمليك 138
- 2/ أن يكون الموصى به مقوما إذا كان مالا 140

3/ أن يكون الموصى به موجودا وقت الوصية في ملك الموصي إن كان معينا بالذات.....141

1/3_ الموصى به عينا معينة بالذات.....141

2/3_ الموصى به غير معين بالذات.....141

ثانيا: شروط النفاذ.....142

1- ألا يزيد الموصى به عن ثلث التركة.....142

2- ألا يكون الموصى به مستغرقا بالدين.....142

الفصل الثاني: احكام الوصية ، تنفيذها ، ومبطلاتها

تمهيد.....143

المبحث الاول: احكام الوصية.....143

المطلب الاول: احكام الموصى له والمحل.....143

الفرع الاول: احكام الموصى له.....143

اولا- الوصية للجهات العامة والمشاركة.....143

أ- الوصية للجهات العامة.....143

ب - الوصية المشتركة.....143

ثانيا- الوصية لمن يحصون ومن لا يحصون.....143

أ- الوصية لمن يحصون.....143

الصفة الأولى : الموصى لهم المعروفون بالوصف والجنس.....143

الصفة الثانية : الموصى لهم المعينون بأسمائهم وأشخاصهم.....143

ب - الوصية لمن لا يحصون.....143

ثالثا- الوصية للمعدوم والحمل.....143

أ- الوصية للمعدوم.....143

1- الوصية بالأعيان.....143

2- الوصية للمعدوم المنفعة.....143

ب- الوصية للحمل.....143

الشرط الاول : ان يكون الحمل الموصى له موجودا عند إنشاء الوصية.....143

الشرط الثاني : أن يتفصل الجنين عن أمه حيا.....143

الشرط الثالث : أن يوجد على الصفة التي عينها الموصى في وصيته.....143

- 164..... تعدد الوصى له
- 165..... قبول الوصية للحمل
- 166..... رابعاً- الوصية للمفقود والغائب
- 167..... أ- وصية المفقود في الفقه الإسلامي
- 168..... ب- الوصية للأسير
- 168..... القرع الثاني: أحكام الوصى به
- 168..... أولاً: تحديد المال الذي تتعلق به الوصية ووقت تقدير الثلث المقرر شرعاً وقانوناً
- 168..... أ_ تحديد المال الذي تتعلق به الوصية
- 169..... 1- وإذا كانت الوصية بنوع من أمواله
- 169..... 2- وإذا كانت بجزء شائع من نوع ماله
- 169..... 3- وقد تتعلق الوصية بجزء شائع في كل المال
- 170..... ب_ وقت تقدير الثلث المقدر
- 172..... ثانياً: الزيادة في الوصى به والوصية بالمجهول
- 172..... أ_ الزيادة في الوصى به
- 173..... ب_ الوصية بالمجهول
- 174..... ثالثاً: الوصية بمثل نصيب أحد الورثة
- 174..... أ- الحالة الأولى - أن تكون الوصية بمثل نصيب وارث معين موجود عند الوفاة
- 174..... ب- الحالة الثانية - أن تكون الوصية بمثل نصيب وارث غير معين
- 175..... ج - الحالة الثالثة- الوصية بمثل نصيب وارث معدوم :
- 175..... د- الحالة الرابعة- الوصية بمثل نصيب أحد الورثة مع الوصية بسهم معلوم شائع في التركة
- 176..... هـ- الحالة الخامسة
- 177..... رابعاً - هلاك الوصى به واستحقاقه
- 177..... أ- الصورة الأولى: هلاك الوصى به أو استحقاقه إذا كان عيناً
- 177..... ب- الصورة الثانية: هلاك الوصى أو استحقاقه إذا كان سهماً شائعاً في معين
- 178..... ج - الصورة الثالثة: هلاك الوصى به واستحقاقه إذا كان نوعاً من المال
- 178..... د - الصورة الرابعة: هلاك الوصى به أو استحقاقه إذا كان سهماً شائعاً في نوع معين
- 179..... المطلب الثاني: أنواع الوصايا

الفرع الاول: الوصايا بالمنافع

اولاً- تعريف المنفعة:

أ- حكم الوصية بالمنافع:

ب- في مالية المنافع وعدم ماليتها.

ثانياً: أنواع الوصايا بالمنافع.

أ- الوصية المقيدة بمدة معينة

ب- الوصية المطلقة غير المقيدة بمدة أو المؤبدة

ج- كيفية تقدير المنفعة

د- طريقة الانتفاع

هـ - انتهاء الوصية بالمنافع وبطلانها

1: تنتهي الوصية بالمنفعة

2: تبطل الوصية أو تسقط بعد تقريرها

الفرع الثاني: الوصية بالحقوق وما في معناها

اولاً- الوصية بالحقوق

ثانياً- الوصية بالتصرف في عين

ثالثاً- الوصية بالإقراض

رابعاً- الوصية بتقسيم التركة بين الورثة

خامساً- الوصية بالمرتبات

أ: الوصية بمرتب من رأس مال التركة إذا كانت المدة معينة.

ب: انتهاء الوصية بالمرتب من رأس المال بأحد ثلاثة أمور

ج: الوصية بمرتب من الغلة مدة معينة.

د: الوصية بمرتب لعين مدى حياته.

هـ: الوصية المؤبدة أو المطلقة بالمرتب لجهة بر دائمة

و: الوصية بمرتب للطبقات

سادساً: الوصية بالغلة والثمرة

الفرع الثالث: الوصية بالأعضاء الادمية

أولاً: حكم الوصية بالأعضاء الادمية

194.....	أ- مفهوم الموت عند الأطباء.....
195.....	ب- الضوابط الشرعية والقانونية للوصية بالعضو الأدمي.....
196.....	ج - المشاكل المتعلقة بمشرعية الوصية بالاعضاء الادمية.....
197.....	تالياً : موقف الشريعة الاسلامية.....
197.....	أ- أدلة المجيزين.....
198.....	ب - أدلة المانعين.....
199.....	ج- محاولة الترجيح والتحفظ عن المسألة.....
200.....	ثالثاً: التوجهات التشريعية الحديثة في المسألة.....
200.....	أ- موقف المشرع الجزائري.....
201.....	ب- موقف بعض تشريعات المقارنة:.....
201.....	1- موقف بعض التشريعات الدول الاسلامية.....
202.....	2- موقف بعض التشريعات الدول الغير اسلامية.....
203.....	البحث الثاني: تنفيذ الوصايا ومبطلاتها.....
203.....	المطلب الأول: تنفيذ الوصية.....
203.....	الفرع الاول : اثباتها.....
206.....	أولاً إثبات الوصية بعقد رسمي توثيقي.....
206.....	أ- احترام الاجراءات الشكلية.....
208.....	ثانياً إثبات الوصية بحكم قضائي.....
209.....	ثالثاً إثبات الوصية بعقد قنصلي.....
209.....	أ- شكل الوصية في القانون الدولي الخاص.....
211.....	الفرع الثاني: كيفية تنفيذها.....
211.....	أولاً تسجيل الوصية بعد اثباتها.....
213.....	ثانياً أحكام التنفيذ الواردة في قانون الاجراءات المدنية.....
214.....	الفرع الثالث : شهر الوصية.....
215.....	أولاً التسجيل.....
215.....	ثانياً إجراءات الشهر.....
215.....	ثالثاً سلطة الشهر بالوصايا في القانون المدني.....

- 216..... 1- من حيث نطاق تطبيق النصوص
- 216..... من حيث الموضوع
- 217..... من حيث الاشخاص
- 217..... من حيث التصرفات محل الشهر
- 218..... ثالثا : علاقة الشهر بالوصايا في نصوص قانون الشهر العقاري
- 219..... المطلب الثاني :تزام الوصية ومبطلاتها
- 220..... الفرع الاول: تزام الوصايا
- 220..... اولا :ماهية تزام الوصايا
- 221..... أ- مفهومها
- 221..... ب- ويشترط لتوافر التزام
- 221..... ثانيا:حكم تزام الوصايا
- 221..... أ- التزام مع وجود وصية واجبة
- 223..... ب- التزام مع عدم وجود وصية واجبة
- 224..... 1- الحالة الاولى وهي ان تكون كلها للعباد
- 226..... 2- الحالة الثانية أن تكون الوصايا كلها لله تعالى
- 226..... 3-الحالة الثالثة الوصايا كلها لله وبعضها للعباد
- 228..... الفرع الثاني : مبطلات الوصية
- 228..... اولا :مبطلاتها من جهة الموصى
- 228..... أ- زوال اهلية الموصى بالجنون المطبق
- 228..... ب- ردة الموصى عن الإسلام بعد الوصية
- 229..... ج- رجوع الموصى عن وصيته
- 231..... د- تعلق الوصية على شرط
- 231..... ثانيا : بطلان الوصية من جهة الموصى له
- 231..... أ- رد الوصية
- 232..... ب- موت الموصى له قبل الموصى إذا كانت الوصية أعيانا أو منافع
- 232..... ج- قتل الموصى له للموصى
- 233..... د- تعذر وجود الجهة الموصى لها

- 233..... - تظل الوصية لو ارث
- 234..... ثلاثا : بطلان الوصية من جهة الموصى به
- 234..... 1- هلاك الموصى به أو استحقاقه اذا كان عيناً
- 234..... 1- إذا كانت الوصية عين بذاتها:
- 234..... ب- هلاك الموصى به أو اسحقاقه اذا كان نوع من المال
- 234..... 1- اذا كانت الوصية بنوع من المال
- 235..... ج- تظل الوصية اذا كان الموصى به في جزء شائعا في شئ معين أو في نوع معين
- 235..... 1- اذا كانت الوصية لخصه شائعة في معين
- 235..... 2- اذا كانت الوصية بسهم شائع في نوع معين
- 236..... حكم الوصية عند البطلان
- 237..... خاتمة
- 243..... الملاحق
- 287..... قائمة المصادر والمراجع