

أ. بجاوي المدني

التفرقة بين عقد العمل وعقد المقاولة

دراسة تحليلية ونقدية



الفهرس

مقدمة 5

الباب التمهيدي 6

التعريف بعقد العمل وعقد المقاولة والفائدة 7

من التفرقة بينهما 7

الباب الأول التعريف بعقد العمل وتطوره 8

التاريخي في التشريعات القانونية المقارنة 15

الفصل الأول: تعريف عقد العمل وتطوره التاريخي 19

المبحث الأول: تعريف عقد العمل 19

المبحث الثاني: التطور التاريخي والمقارن لعقد العمل في 19

النظم الأخرى 19

أولا: عقد العمل في إنجلترا 19

ثانيا: عقد العمل في التشريع السويسري 20

ثالثا: عقد العمل في التشريع الفرنسي 20

المبحث الثالث: تطور العقد في التشريعات العربية 21

أولا: عقد العمل في القانون المصري 21

ثانيا: عقد العمل في القانون التونسي 21

ثالثا: العمل في الشريعة الإسلامية السمحاء 22

المبحث الرابع: عقد العمل في التشريع الجزائري 23

الفصل الثاني: عناصر عقد العمل ومراحل 31

تطورها مقارنة بالجزائر 31

المبحث الأول: عنصر العمل 31

أولا: الصفة الشخصية في تنفيذ العمل 31

ثانيا: الصفة الاختيارية في تنفيذ العمل (صفة الرضا) 31

المبحث الثاني: عنصر الأجرة 33

- المبحث الثاني: الأسباب المشتركة لإنهاء عقد عمل 59
- أولاً: الوفاة 59
- ثانياً: استحالة التنفيذ 60
- ثالثاً: خطأ العامل أو صاحب العمل 61
- المبحث الثالث: انتهاء العقد المحدد للمدة 65
- أولاً: انتهاء المدة 66
- ثانياً: عقد التجربة 69
- ثالثاً: عقد عمل بالمقطوعة 69
- رابعاً: عقد التمهين 69
- المبحث الرابع: انتهاء عقد العمل الغير محدد المدة 70
- أولاً: استقالة العامل في القانون الجزائري 70
- ثانياً: تسريح العامل 71
- ثالثاً: تحديد التعويض 73
- الباب الثالث: تعريف عقد المقاولة وأركانه والتمييز بينه وبين بعض العقود الأخرى 87
- الفصل الأول: تعريف عقد المقاولة والتمييز بينه وبين بعض العقود وأركانه 91
- المبحث الأول: تعريف عقد المقاولة وخصائصه 91
- أولاً: تعريف المقاولة 91
- ثانياً: نظرية المشروع بدل المقاولة 92
- ثالثاً: التعريف بعقد المقاولة وخصائصه 92
- المبحث الثاني: التمييز بين عقد المقاولة وعقود أخرى 93
- أولاً: عقد المقاولة والبيع 94
- ثانياً: المقاولة والعمل 94
- ثالثاً: المقاولة والإيجار 95
- رابعاً: المقاولة والوكالة 95

- المبحث الثالث: عنصر الزمن 37
- المبحث الرابع: عنصر التبعية 41
- الفصل الثالث: معايير التبعية المختلفة للتفريق بين عقد العمل والمقاولة 43
- المبحث الأول: معايير طريقة التعويض 43
- المبحث الثاني: المعايير القائمة على مطلب الالتزام 44
- معيار العرض على الجمهور 45
- المبحث الثالث: معايير التبعية الاقتصادية 45
- معيار التبعية القانونية 45
- المبحث الرابع: معايير التبعية الفنية والتبعية القانونية 46
- الباب الثاني 49
- الفصل الأول: مقارنات تاريخية تقليدية لبعض النظم ومراحل عقد العمل في الجزائر 51
- المبحث أول: مقارنات تاريخية تقليدية لبعض النظم 51
- أولاً: القانون الروماني 51
- ثانياً: الشريعة الإسلامية 52
- المبحث الثاني: مراحل عقد العمل في الجزائر 53
- المرحلة الأولى: من 1962 م - 1971 م 53
- المرحلة الثانية: من 1971 م - 1978 م 54
- المرحلة الثالثة: من 1978 م - 1990 م 55
- الفصل الثاني: انتهاء عقد العمل والأسباب المشتركة 57
- المبحث الأول: انتهاء علاقة العمل 57
- أولاً: انتهاء عقد العمل بوضع بعض المصالح المتناقضة 58
- ثانياً: توقف تنظيم الإنهاء من الناحية التقنية وتقييم عقد العمل 58
- ثالثاً: منافع عقد العمل 59

المبحث الثالث: ركن التراضي في المقاولة	97
أولاً: شروط الانعقاد	97
ثانياً: التراضي على العمل	99
المبحث الرابع: ركن المحل في المقاولة	103
أولاً: المحل	103
ثانياً: عنصر العمل في المقاولة	104
الفصل الثاني: التزامات رب العمل نحو المقاوم والعكس	107
المبحث الأول: التزامات رب العمل نحو المقاوم	107
المطلب الثاني: التزامات المقاوم نحو رب العمل	109
الفصل الثالث: عنصر الأجرة وتوابعه والظروف الطارئة	115
المبحث الأول: عنصر الأجرة في المقاولة	115
المبحث الثاني: توابع الأجرة وشروطه	119
الفرع الأول: توابع الأجر	119
الفرع الثاني: شروط الأجر الثلاثة	122
الفرع الثالث: الغرضان للأجر	124
الفرع الرابع: التضاميم وزيادة الأجرة	126
المبحث الثالث: نظرية الظروف الطارئة	130
المبحث الرابع: أجرة مهندس	133
الباب الرابع: المقاولة من الباطن والأخطاء التي تمنع المقاوم من الحصول على الصفقات وانتهاء المقاولة	137
وأوجه الخلاف والتمييز بين العقد وبين الأطراف	137
الفصل الأول: المقاولة من الباطن والأخطاء التي تمنع المقاوم من الحصول على الصفقات وانتهاء المقاولة	139
المبحث الأول: المقاولة من الباطن	139
أولاً: علاقة المقاوم الأصلي بالمقاوم من الباطن	140
ثانياً: علاقة المقاوم الأصلي برب العمل	143
ثالثاً: مسؤولية المقاوم الأصلي من المقاوم	145
الباطن نحو رب العمل	145
رابعاً: علاقة رب العمل بالمقاوم من الباطن	145
المبحث الثاني: الأخطاء التي تمنع المقاوم من الحصول	149
على الصفقات مع الوجبات الأخرى	149
المبحث الثالث: انتهاء المقاولة	152
أولاً: الانتهاء المألوف بتنفيذ المقاولة	152
ثانياً: الانتهاء قبل تنفيذ وفقاً للقواعد العامة	153
الفصل الثاني: أوجه الاختلاف والتمييز بين العقد	159
المبحث الأول: أوجه الاختلاف بين العقد	159
المبحث الثاني: التمييز بين العقد من حيث	160
الطبيعة القانونية	160
أولاً: محاولات التكييف القانوني لعقد العمل	160
ثانياً: التكييف القانوني لعقد المقاولة	161
المبحث الثالث: التزامات العامل نحو رب العمل والعكس	163
الفرع الأول: التزامات العامل نحو صاحب العمل	163
الفرع الثاني: التزامات رب العمل نحو العامل	165
الخلاصة	167
الخاتمة	169
الملحقات	171
نموذج تطبيقي لعقد المقاولة	171
نموذج صيغة عقد مقاولة بناء منزل	190
نموذج صيغة عقد مقاولة هدم مبنى وبيع أنقاضه	195
نموذج صيغة دعوة مطالبة المقاوم بمبلغ	198
نموذج صيغة دعوى بغرض غرامة تهديدية على المقاوم	201
نموذج صيغة دعوى فسخ عقد مقاولة	202

204..... نموذج صيغة دعوى ضمان ضد المقاول والمهندس

206..... نموذج عقد مقاولة أعمال خدمات توزيع بريد الشركة

212..... نموذج استغلال متاجر المبني الرئيسي للشركة

219..... المراجع

أولاً - المقاولات 219

ثانياً - الصيغة 204

ثالثاً - المقاول 206

رابعاً - المتعاقد 204

خامساً - المقاولة 206

سادساً - المقاولة 206

سابعاً - المقاولة 206

ثامناً - المقاولة 206

تاسعاً - المقاولة 206

عاشراً - المقاولة 206

الحادي عشر - المقاولة 206

الثاني عشر - المقاولة 206

الثالث عشر - المقاولة 206

الرابع عشر - المقاولة 206

الخامس عشر - المقاولة 206

السادس عشر - المقاولة 206

السابع عشر - المقاولة 206

الثامن عشر - المقاولة 206

التاسع عشر - المقاولة 206

العشرون - المقاولة 206

الحادي والعشرون - المقاولة 206

الثاني والعشرون - المقاولة 206

الثالث والعشرون - المقاولة 206

الرابع والعشرون - المقاولة 206

الخامس والعشرون - المقاولة 206

السادس والعشرون - المقاولة 206

السابع والعشرون - المقاولة 206

الثامن والعشرون - المقاولة 206

التاسع والعشرون - المقاولة 206

العشرون - المقاولة 206

الحادي والعشرون - المقاولة 206

الثاني والعشرون - المقاولة 206

الثالث والعشرون - المقاولة 206

الرابع والعشرون - المقاولة 206

الخامس والعشرون - المقاولة 206

السادس والعشرون - المقاولة 206

السابع والعشرون - المقاولة 206

الثامن والعشرون - المقاولة 206

التاسع والعشرون - المقاولة 206

العشرون - المقاولة 206

بجاوي المدني إطار سامي متقاعد، ومحامي معتمد لدى المحكمة العليا، ومجلس الدولة منذ 20 سنة خريج معهد الحقوق بن عكثون بجامعة الجزائر وأستاذ مساعد لفترة بجامعة بسكرة بعد دراسة لهذا الموضوع وغيره من المواضيع الثقافية المختلفة والتي سترى النور مستقبلا إن شاء الله.



لقد كتبت هذا المؤلف الذي يتناول عقدي العمل والمقاولة في القانون الجزائري، والمقارن بعد دراسة معمقة ومستفيضة، دامت عدة سنين، كتبت ثلاث مرات، وكتبت في كل مرة أنقحه، وأعيد تحريره كما ساهم معي بعض الزملاء، الأساتذة والدكاترة، المبدعين الذين لم يبخلوا عليّ بأرائهم، واقتراحاتهم، البناءة وهم مشكورون. إضافة إلى ذلك، كتبت العديد من المقالات والبحوث في مجالات عديدة، بعضها نشرت في جرائد، ومجلات، ولكنني بحول الله ساقوم بجمع شتاتها في القريب العاجل، وأطبعها لاحقا، وأقدمها للقارئ الكريم، والله ولي التوفيق.

دار
شومة

للطباعة والنشر والتوزيع

34 حي البروزة ببنية الجزائر

الهاتف: 021 94 41 19 021 94 19 36

الفاكس: 021 79 91 84 021 94 17 75

www.editionshouma.com

e-mail: info@editionshouma.com

ISBN: 978*9961-65-192-6 00002



9 789961 651926