

الأستاذ م. م. / د. فادي سليم
المكتب كلية لدراسات القانون
٢٠١٨/٩/٢٠

مشكلة النقص في القانون

بين المذاهب الفلسفية والشرائع القانونية



بحث مقدم للحصول على درجة الدكتوراه في الحقوق
مقدمة من الباحث

وائل حسن عبد الشافي

P.U.A. Library
Library D
Facul. : Law
Serial : 232
Classification : 34/3

تحت إشراف

الأستاذ الدكتور / فايز محمد حسين

استاذ ورئيس قسم فلسفة القانون القانون وتاريخه
كلية الحقوق - جامعة الإسكندرية

لا يمكن للباحث أن يجزم على أنه استند إلى منهج واحد وهو المنهج الاستنباطي وإنما اقتضت طبيعة موضوع البحث المزج بين المناهج المختلفة وهي: المنهج الاستقرائي والمنهج الاستنباطي والمنهج التحليلي.

وقد تناول الباحث المشكلة من منظور نظري وذلك بتحليل آراء الفلاسفة والفقهاء في هذه المشكلة. أما المنظور التطبيقي لهذه المشكلة فكان من خلال الشرائع العامة المتمثلة في الشريعة اللاتينية ممثلة في القانون الروماني بالإضافة إلى الفقه الإسلامي وكان سبب اختيار الباحث لتلك الشريعتين أن القانون المصري الذي سوف يعرض له الباحث له جذوره اللاتينية وقائم على الشريعة الإسلامية.

ويشمل هذا البحث على مقدمة، وبابين وخاتمة.

الباب الأول: مشكلة النقص في القانون والمذاهب الفلسفية في القانون

الفصل الأول: مشكلة النقص في القانون لدى فلاسفة القانون الطبيعي

المبحث الأول : مشكلة النقص في القانون وفلاسفة الازدواج

المطلب الأول: فكر فلاسفة الازدواج

الفرع الأول: الفكر الفلسفي

الفرع الثاني: الفكر القانوني

المطلب الثاني: مشكلة النقص في القانون عند فلاسفة الازدواج

المطلب الثالث: آلية سد النقص عند فلاسفة الازدواج.

أولاً: آليات فلسفية

ثانياً: آليات سياسية

ثالثاً: آلية الدين

رابعاً: آلية قانونية

المبحث الثاني: مشكلة النقص في القانون وفلسفة (هيجل وهوبز)

المطلب الأول: فكر فلسفة

أولاً: الفكر الفلسفي

ثانياً: الفكر القانوني

المطلب الثاني: وضع مشكلة النقص عند هيجل وهوبز

أولاً: أسباب النقص في القانون

ثانياً: مدي النقص في القانون

المطلب الثالث: آليات سد النقص في القانون

المبحث الثالث: وضع مشكلة النقص في القانون عند منكري القانون

الطبيعي

المطلب الأول: الأفكار العامة عند منكري القانون الطبيعي

المطلب الثاني: وضع مشكلة النقص في القانون عند منكري

القانون الطبيعي

المطلب الثالث: آليات علاج النقص في القانون.

المبحث الرابع: مشكلة النقص في القانون لدي فلاسفة العقد الاجتماعي

المطلب الأول: الأفكار العامة للعقد الاجتماعي.

أولاً: الفكر الفلسفي ثانياً: الفكر القانوني

المطلب الثاني: وضع مشكلة النقص في القانون.

المطلب الثالث: آليات علاج النقص في القانون.

أولاً: آليات سياسية ثانياً: آليات فلسفية

الفصل الثاني: الفلسفة الوضعية

المبحث الأول: وضع مشكلة النقص في القانون والوضعية الكلاسيكية.

المطلب الأول: الوضعية القانونية التحليلية

الفرع الأول: الأفكار الفلسفية

الفرع الثاني: الأفكار القانونية

الفرع الثالث: وضع مشكلة النقص في القانون

الفرع الرابع: آليات علاج النقص في القانون

المطلب الثاني: مدرسة الشرح على المتون

الفرع الأول: الأفكار القانونية

الفرع الثاني: النقص في القانون

المبحث الثاني: وضع مشكلة النقص في القانون والوضعية النفعية

المطلب الأول: المنفعة الحسية ومشكلة النقص في القانون

الفرع الأول: أفكاره القانونية

الفرع الثاني: أسباب النقص في القانون

الفرع الثالث: آلية سد النقص في القانون عند الإيقورية

المطلب الثاني: المنفعة التجريبية ومشكلة النقص في القانون

الفرع الأول: أفكار بينتام القانونية

الفرع الثاني: أسباب النقص في القانون

الفرع الثالث: آليات علاج النقص في القانون

المبحث الثالث: وضع مشكلة النقص في القانون والوضعية القانونية

المطلب الأول: وضع المشكلة عند الواقعية الاجتماعية

الفرع الأول: ماكس فيبر والنقص في القانون

الفرع الثاني: دييجي والنقص في القانون

الفرع الثالث: هولمز والنقص في القانون

الفرع الرابع: روسكو باوند والنقص في القانون

المطلب الثاني: وضع المشكلة عند الواقعية القانونية

الفرع الأول: كارل ليويلين والنقص في القانون

الفرع الثاني: كاردوز والنقص في القانون

المبحث الرابع: الفلسفة التاريخية

المطلب الأول: مشكلة النقص في القانون لدى فلاسفة التفسير

تاريخي

المطلب الثاني: المادية التاريخية

الفرع الأول: الفكر الفلسفي للمادية التاريخية

الفرع الثاني: الفكر القانوني للمادية التاريخية

الفرع الثالث: وضع مشكلة النقص في القانون

المبحث الخامس: فلسفة البحث العلمي الحر (فرانسو جيني)

المطلب الأول: الأفكار القانونية

المطلب الثاني: وضع مشكلة النقص في القانون

الفصل الثالث: الادعاء بعدم كمال النظام القانوني الإسلامي عند بعض
المستشرقين

المبحث الأول: مظاهر الادعاء بعدم كمال الشريعة الإسلامية

المبحث الثاني: الرد على الادعاءات بعدم كمال النظام القانوني للإسلام

المطلب الأول: أسباب تأخر المسلمين

المطلب الثاني: الرد على أعداء الإسلام

الباب الثاني: مشكلة النقص في القانون في الشرائع القانونية

الفصل الأول: مشكلة النقص في القانون والقانون الروماني

المبحث الأول: ماهية النقص في القانون عند الرومان

المبحث الثاني: أسباب النقص عند الرومان

المبحث الثالث: مدى النقص في القانون عند الرومان

المبحث الرابع: مجال النقص في القانون عند الرومان

المطلب الأول: النقص في القانون الموضوعي

المطلب الثاني: النقص في القانون الإجرائي

المبحث الخامس: آليات علاج النقص في القانون عند الرومان

المطلب الأول: تفعيل دور وأشخاص القائمين على القانون

المطلب الثاني: وسائل التطوير

الفصل الثاني: مشكلة النقص في القانون و الفقه الإسلامي

المبحث الأول: وضع مشكلة النقص في القانون والفقه الإسلامي

المطلب الأول: مشكلة النقص في القانون وقفل باب الاجتهاد

المطلب الثاني: مشكلة النقص في القانون والتقليد

المبحث الثاني: المنهج التشريعي الإسلامي ومشكلة النقص

المطلب الأول: وضع مشكلة النقص في القانون وأدوار التشريع

المطلب الثاني: مشكلة النقص في القانون ومصادر التشريع

المطلب الثالث: مشكلة النقص في القانون وتطبيق الشريعة

الفصل الثالث: مشكلة النقص في القانون والقانون المصري

المبحث الأول: مفهوم النقص في القانون

المطلب الأول: تعريف النقص في القانون

المطلب الثاني: الصور التي تلتبس بها

المطلب الثالث: مجال النقص في القانون

المبحث الثاني: أسباب النقص في القانون

المبحث الثالث: آليات علاج النقص في القانون

المطلب الأول: القياس

المطلب الثاني: الحيل القانونية

المطلب الثالث: العدالة

الخاتمة

قائمة المراجع

الفهرس