

القانون الدولي الخاص

# في القانون الدولي

## الخاص

أ.م.د. يونس صلاح الدين علي

قسم القانون / جامعة جيهان

## Abstract

The fraud to the law is one of eliminators of the foreign law, used to counteract the doctrine the doctrine of evasion. It is worth-bearing in mind that the eliminators of the foreign law are categorized into three types as well as the fraud to the law, that is to say, the public order and the national interest. It is defined as a voluntary change in the changing connecting factors, with the intention of evading the original applicable law, and transforming the jurisdiction to another law, not closely connected to the event, but giving

# خطة السيمينار

المبحث الاول: مفهوم الغش نحو القانون

المطلب الاول : تعريف الغش نحو القانون

المطلب الثاني: شروط تطبيق الغش نحو القانون

المطلب الثالث: الأصل التاريخي للغش نحو القانون

المطلب الرابع: مقارنة الغش نحو القانون بالنظام العام

المبحث الثاني: كيفية تطبيق المحكمة للغش نحو القانون وآثاره

المطلب الاول: كيفية تطبيق المحكمة للغش نحو القانون

المطلب الثاني: آثار الغش نحو القانون

## القانون



التغيير الارادي لضوابط الاسناد المتغيرة بنية  
التهرب من تطبيق القانون المختص اصلاً  
وتحويل الاختصاص الى قانون آخر أقل  
ارتباطاً ولكنه يقدم تسهيلات أكثر

# القانون



1- وجود  
ضوابط  
اسناد  
متغيرة

2- أن يتم  
تغيير  
الضوابط  
فعلاً

3- توفر  
نية الغش

4- أن تكون  
القاعدة  
المتحایل  
عليها أمره

# ضوابط الإسناد

ضوابط  
ثابتة

- 1- محل إبرام العقد
- 2- محل تنفيذ العقد
- 3- موقع العقار
- 4- محل حدوث الواقعة
- 5- محل إجراء الشكل

ضوابط  
متغيرة

- 1- الجنسية
- 2- الموطن
- 3- الارادة
- 4- موقع المنقول
- 5- مركز ادارة الشركة

# القانون



قضية الأميرة الفرنسية دي  
بوفورمون أمام محكمة النقض  
الفرنسية

# بالنظام العام

من حيث  
مجال  
التطبيق

من حيث  
الأسس

تطبيق الغش نحو  
القانون عند النظر  
في الدعوى

تطبيق النظام العام عند  
نشوء الحق أو المركز  
القانوني

أساس الغش نحو  
القانون هو  
التعسف في الحق  
في تغيير ضوابط  
الاسناد المتغيرة

أساس النظام العام  
هو انتفاء الاشتراك  
القانوني بين قانون  
القاضي والقانون  
الاجنبي الواجب  
التطبيق

# كيفية تطبيق المحكمة

## للعش نحو القانون

أن تكون القاعدة  
المتحايل عليها  
أمره وليست مكمله

فاعلية  
وسيلة  
العش

توافر  
نية  
العش

# توافر نية الغش

لا تتوافر نية الغش

تتوافر نية الغش

إذا كان تغيير ضوابط  
الأسناد هدفاً وسبباً  
وتغيير الاختصاص  
التشريعي نتيجة

إذا كان تغيير  
الاختصاص  
التشريعي هدفاً  
وسبباً  
وتغيير ضوابط  
الأسناد نتيجة

# فاعلية وسيلة الغش



الفقرة الخامسة من المادة 19 من  
القانون المدني العراقي أقوى من  
الغش من حيث الفاعلية

1 - يرجع في الشروط الموضوعية لصحة الزواج الى قانون كل من الزوجين.

## استثناء

5 - في الاحوال المنصوص عليها في هذه المادة اذا كان احد الزوجين عراقياً وقت انعقاد الزواج يسري القانون العراقي وحده.

# آثار الغش نحو القانون

الأثر الضيق أو الجزئي للغش نحو القانون

إبطال المركز القانوني المترتب على تغيير القانون المختص فقط

الأثر الواسع أو الشامل للغش نحو القانون

إبطال ضوابط الاسناد

إبطال المركز القانوني المترتب على تغيير القانون المختص

# تقدير نظرية الغش نحو القانون

حجج  
المؤيدين

حجج  
المعارضين

التحقق من نية الغش  
مسألة صعبة ولكن  
ليست مستحيلة

عدم الأخذ بنية  
الغش هو امتياز  
للأغنياء

تغيير ضوابط  
الاسناد ليس  
جريمة

الغش مسألة  
داخلية وجدانية  
من الصعب  
التعرف عليها