

السنة الثالثة قانون خاص

السؤال الثاني: ما مدى صحة العبارات التالية (04ن)

1- طريقة المقابلة (0.5ن)

2- طريقة المقاربة (0.5ن)

3- طريقة المضاهاة (0.5ن)

خلافا لطريقة المقاربة التي تقوم على تبين أوجه التشابه بين القوانين المختلفة فإن طريقة المضاهاة تقوم على تحديد أوجه الاختلاف و التباين(0.5ن) بين القوانين النابعة من بنية اقتصادية متباينة(0.5ن) .

4- طريقة المقارنة المنهجية(0.5ن)

تعد هذه الطريقة من أهم طرق المقارنة لأن المقارنة بموجبها تنتهي الى نتيجة ايجابية بحكم أنها تخضع لمنهج يساعد على استخلاص نتائج يتعرف الباحث بموجبها على القانون الأفضل بعد دراسة الاختلاف و التشابه على ضوء الظروف المؤثرة في القاعدة القانونية و المحيطة بها(0.5ن)

حيث تقوم هذه الطريقة على تحليل القاعدة القانونية في النصوص الأجنبية و تجزئتها أي بحث العلاقة بين العناصر الجزئية المختلفة و تسمى بالمقارنة الجزئية ثم دراسة النظام الذي يحتويها و أخيرا تحديد موقعها من المنهج بصفة عامة(0.5ن).

و تقوم هذه الطريقة في المقارنة على مقومات أساسية هي :

- الإلمام بمصادر القانون الأجنبي محل الدراسة و تقسيماته(0.5ن) .

- الإحاطة بأحكامه و لغته و مصطلحاته بدقة(0.5ن) .

- معرفة القانون الأجنبي محل المقارنة معرفة موضوعية كاملة(0.5ن) .

- معرفة العوامل المؤثرة في تكوين القانون الأجنبي ، إذ يجب أن يلم الباحث بالظروف الكامنة وراء النظام القانوني(0.5ن) محل المقارنة و من أهم هذه العوامل :

* **العوامل التاريخية:** و التي قد تساهم في تكوين القانون الأجنبي فقد يرجع الاختلاف بين الوانين المقارنة إلى محل الدراسة إلى تاريخ نشأته(0.5ن) .

* **العوامل السياسية:** إذ يجب على الباحث معرفة النظم السياسية المقارنة و النظم السائدة مثل النظام الجمهوري أو الشيوعي و بعض الأنظمة السياسية كالإنتخابات ، إذ تنعكس الاختلافات السياسية بطريقة مباشرة أو غير مباشرة على تحديد المفاهيم القانونية و التي تختلف حتى بين الأنظمة القانونية ، ففي الأنظمة الديمقراطية يتم مراعاة متطلبات الفئة الناجبة مثلا باعتبار أن الشعب هو مصدر السلطة لذلك تكون القواعد القانونية التي يتم سنها متوافقة مع هذا التوجه الذي يوسع من الحريات الممنوحة للأفراد(0.5ن) .

* **العوامل الاقتصادية:** و يتباين تأثير العوامل الاقتصادية على سن القواعد القانونية و هذا بالنظر إلى مدى تدخل الدولة و تقييدها للحرية الاقتصادية(0.5ن)

* **العوامل الاجتماعية:** المجتمع يؤثر و يتأثر بالقاعدة القانونية ، فالقاعدة القانونية هي وليدة البيئة الاجتماعية(0.5ن)