# مبدأ الوسائل القانونية المناسبة

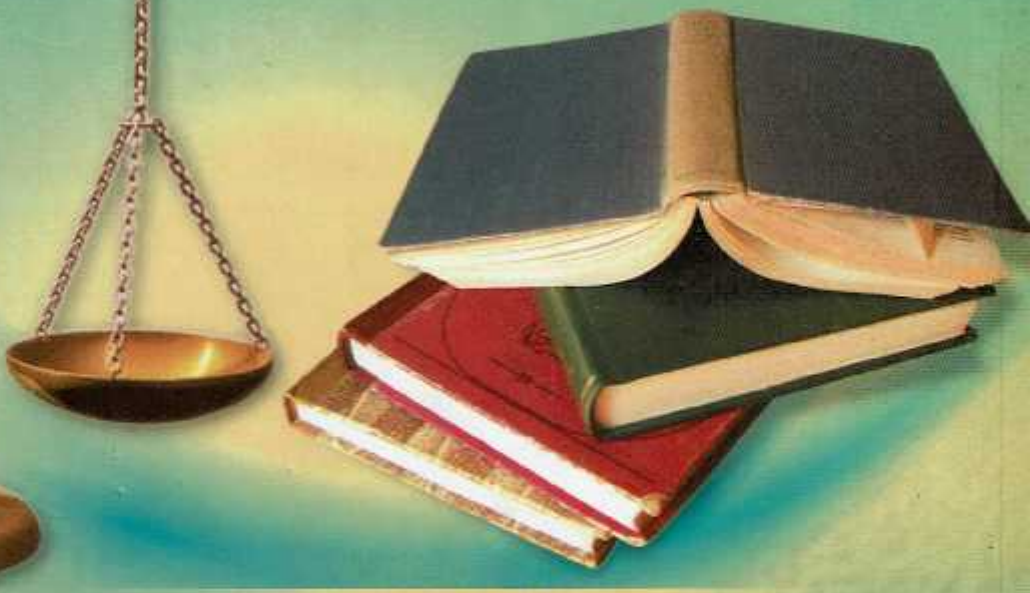
## والمبادىء العامة للقانون

### دراسة مقارنة


تأليف

**حاج غوتى أحمد قوسم**

ماچستير فى القانون




**دار الفكر الجامعى**

٣٠ شارع سوتير ــ الاسكندرية

ت: ٤٨٤٣١٣٢

| | |
|---|---|
| المقدمة | ٣ |
| أهمية الموضوع | ٥ |
| الإشكالات القانونية التى يطرحها البحث | ٦ |
| المبحث التمهيدي : المبادئ العامة للقانون | ١٣ |
| تمهيد وتقسيم | ١٣ |
| أولاً: تعريف المبادئ العامة للقانون. | ١٤ |
| ثانياً: أساس المبادئ العامة للقانون. | ١٩ |
| ثالثاً: القيمة القانونية للمبادئ العامة للقانون. | ٢٢ |
| الاتجاه الأول : ويعترف لها بالقيمة الدستورية | ٢٢ |
| الاتجاه الثاني : ويعترف لها بقيمة تعلو القوانين العادية | ٢٥ |
| الاتجاه الثالث : ويعترف لها بقيمة تعادل قوة القانون العادي | ٢٥ |
| الاتجاه الرابع : ويعترف لها بقيمة أقل من التشريع وأعلى من اللوائح | ٢٧ |

| | |
|---|---|
| خلاصة المبحث التمهيدي | 29 |
| **الفصل الأول : ماهية مبدأ الوسائل القانونية المناسبة.** | 33 |
| تمهيد وتقسيم | 35 |
| المبحث الأول : مفهوم مبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 38 |
| لمحة تاريخية | 38 |
| المطلب الأول : التعريف اللغوي والاصطلاحي لمبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 42 |
| أولاً : تحديد المعني اللغوى والاصطلاحى لهذا المبدأ لدى الفقه العربي | 43 |
| ثانياً : تحديد المعني اللغوي والاصطلاحى لهذا المبدأ لدى الفقه الفرنسي | 49 |
| المطلب الثاني : التعريف القانوني لمبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 55 |
| أولاً : الجانب الموضوعي لمبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 59 |
| ثانياً : الجانب الإجرائي لمبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 62 |
| المبحث الثاني : نطاق تطبيق مبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 66 |

| | |
|---|---|
| تمهيد وتقسيم | 66 |
| المطلب الأول : نطاق تطبيق المبدأ في القانون | 68 |
| أولاً : قوانين الإجراءات المدنية والجنائية | 69 |
| ثانياً : قواعد القانون الإداري | 74 |
| المطلب الثاني : نطاق تطبيق المبدأ في القرارات الإدارية. | 81 |
| أولاً : قرارات الضبط الإداري | 82 |
| ثانياً : قرارات نزع الملكية | 84 |
| خلاصة الفصل الأول | 88 |
| **الفصل الثاني : التطبيقات الدستورية لمبدأ الوسائل القانونية المناسبة.** | 91 |
| تمهيد وتقسيم | 93 |
| المبحث الأول : المشرع الدستوري ومبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 97 |
| المطلب الأول : موقف المشرع الدستوري في الولايات المتحدة الأمريكية. | 99 |

| | |
|---|---|
| المطلب الثاني: موقف المشرع الدستوري في فرنسا. | 104 |
| المطلب الثالث : موقف المشرع الدستوري فى مصر. | 114 |
| المبحث الثاني : القضاء الدستوري ومبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 123 |
| المطلب الأول : دور المحكمة العليا الأمريكية فى الرقابة على مبدأ الوسائل القانونية المناسبة . | 126 |
| المطلب الثاني : رقابة المجلس الدستوري الفرنسي على مبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 135 |
| المطلب الثالث : رقابة المحكمة الدستورية العليا فى مصر على المبدأ. | 139 |
| خلاصة الفصل الثاني . | 153 |
| الفصل الثالث : بعض المبادئ التي لها علاقة بمبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 155 |
| تمهيد وتقسيم | 157 |
| المبحث الأول : تحديد المبادئ التي لها علاقة بمبدأ الوسائل القانونية المناسبة. | 159 |

| | |
|---|---|
| تمهيد | 159 |
| المطلب الأول : مبدأ التناسب. | 160 |
| المطلب الثاني : مبدأ ضرورة الإجراء. | 166 |
| المطلب الثالث : مبدأ الموازنة بين المنافع والأضرار. | 171 |
| المبحث الثاني : رقابة القضاء الإدارى على هذه المبادئ. | 175 |
| تمهيد | 175 |
| المطلب الأول : القضاء الإداري ومبدأ التناسب. | 177 |
| المطلب الثاني : القضاء الإداري ومبدأ ضرورة الإجراء. | 182 |
| المطلب الثالث : القضاء الإداري ومبدأ الموازنة بين المنافع والأضرار. | 189 |
| خلاصة الفصل الثالث | 196 |
| خاتمة. | 198 |
| المراجع | 202 |