

بیع با ثمن شناور و آثار قرارداد باز در آن

نویسنده: سید احمد جمالی

(کارشناس ارشد حقوق خصوصی)

www.ketab.ir

سرشناسه	میرجمالی، سید اسد، ۱۳۳۸
عنوان و نام پدیدآور	بیع با ثمن شناور و آثار قرارداد باز در آن / سید اسد میر جمالی
مشخصات نشر	تهران: مهر صادق، ۱۳۹۹
مشخصات ظاهری	ص ۱۸۴
شابک	۹۷۸-۶۲۲-۶۰۶۰-۱۰-۳
وضعیت فهرست نویسی	فیبا
موضوع	بیع با ثمن شناور
موضوع	Floating trading
موضوع	قرارداد باز
موضوع	Open contract
موضوع	قوانین بیع بین المللی
موضوع	International Trade Convention
موضوع	قانون ایران
موضوع	Iranian law

عنوان: بیع با ثمن شناور و آثار قرارداد باز در آن

نویسنده: سید اسد میر جمالی

صفحه آرای و تنظیم: عرفان بصیری

ویرایش: عرفان بصیری

نشر و بخش: مهر صادق

نوبت چاپ: اول / ۱۳۹۹ تهران

شمارگان: ۱۰۰۰ جلد

شابک: ۹۷۸-۶۲۲-۶۰۶۰-۱۰-۳

قیمت: ۴۵۰۰۰ تومان

فهرست

۹	پیشگفتار.....
۱۰	مقدمه.....
۱۱	تاریخچه بیع با ثمن شناور.....
۱۲	بطلان بیع با ثمن شناور.....
۱۲	نظرات فقهای شیعه.....
۱۳	فقیهان اهل سنت.....
۱۳	فقه حنبلی.....
۱۳	فقه مالکی.....
۱۴	فقه شافعی.....
۱۴	فقه حنبلی.....
۱۴	اجماع فقها.....
۱۵	حدیث پیامبر(نهی التبی عن اسیع الی ر).....
۱۵	روایت خاصه.....
۱۶	صحت بیع با ثمن شناور.....
۱۶	بررسی اجماع فقها.....
۱۷	بررسی روایت پیامبر.....
۱۸	معنای غرر.....
۱۸	معنای لغوی غرر.....
۱۸	غرر در متون فقهی و اصطلاح فقیهان.....
۱۹	رابطه غرر و جهل.....
۲۱	فصل اول : مفاهیم و کلیات.....
۲۴	مبحث اول : مفاهیم.....
۲۴	گفتار اول : مفهوم مبیع.....
۲۴	گفتار دوم : مفهوم ثمن.....
۲۹	گفتار سوم : مفهوم ثمن شناور.....

۳۰	گفتار چهارم : مفهوم قرارداد.....
۳۳	گفتار پنجم : مفهوم قرارداد باز.....
۳۵	مبحث دوم : کلیات.....
۳۵	گفتار اول : ارزش و کارکرد شناور بودن ثمن.....
۳۶	گفتار دوم : تعیین ثمن از طریق عوامل شخصی.....
۴۱	گفتار سوم : تعیین ثمن از طریق ارائه معیار و ضابطه.....
۴۴	گفتار چهارم : مصادیق بیع با ثمن شناور و قرارداد باز.....
۶۰	گفتار پنجم : اقسام مشروط نامشخص.....

فصل دوم : بیع با ثمن شناور در کنوانسیون بیع بین المللی، قانون متحدالشکل

۷۱	تجاری ایالات متحده و ایران.....
۷۳	مبحث اول : کنوانسیون بیع بین المللی کالا ۱۹۸۰ وین.....
۷۴	گفتار اول : لزوم معلوم بودن مورد معامله.....
۷۹	گفتار دوم : روش های تعیین ثمن.....
۸۵	گفتار سوم : وضعیت حقوقی عقد با ثمن کاملاً.....
۱۰۱	مبحث دوم : قانون متحدالشکل تجاری ایالات متحده.....
۱۰۱	گفتار اول : جایگاه ثمن در عقد بیع و چگونگی تعیین آن.....
۱۰۳	گفتار دوم : ثمن قابل تعیین (تعیین ضمنی ثمن).....
۱۰۵	گفتار سوم : بررسی وضعیت ثمن کاملاً نامعین.....
۱۱۲	مبحث سوم : حقوق ایران.....
۱۱۵	گفتار اول : اصل لزوم رفع ابهام از مورد معامله.....
۱۲۶	گفتار دوم : غرر در ثمن.....
۱۳۷	فصل سوم : تطبیق حقوقی و آثار قرارداد باز در بیع با ثمن شناور.....
۱۳۹	مبحث اول : تحلیل تطبیقی شروط باز در قراردادهای با ثمن شناور.....
۱۳۹	گفتار اول : مقدار باز.....
۱۴۴	گفتار دوم : ثمن باز.....

- ۱۴۸..... گفتار چهارم : مکان باز تحویل.....
- ۱۵۰..... مبحث دوم : آثار قرارداد بازدر بیع با ثمن شناور.....
- ۱۵۰..... گفتار اول : اصل لزوم قراردادها در قراردادهای باز.....
- ۱۵۴..... گفتار دوم : تفسیر و تکمیل قرارداد.....
- ۱۶۴..... مبحث سوم : آثار تعهد.....
- ۱۶۵..... گفتار اول : تخلف از قرارداد باز در فرض ماهیت قراردادی لازم.....
- ۱۷۱..... گفتار دوم : تخلف از قرارداد باز در فرض ماهیت پیش قراردادی.....
- ۱۷۷..... نتیجه گیری.....
- ۱۷۸..... پیشنهادات.....
- ۱۷۹..... منابع و مأخذ.....

پیشگفتار

نظام حقوقی قانون مدنی ما بر اساس فقه امامیه تاکید شایانی بر لزوم بودن عوضین در عقود دارد و اصل لزوم علم تفصیلی به عوضین از اصول مسلم در صحت و حتی تشکیل عقود است (مواد ۱۹۰ و ۲۱۶ ق. م.). کانون و مرکز توجه این اصل نیز عقد بیع است که شاخص ترین مصداق عقود معاينه‌ای است و بسیاری از دلایل و احکام عقود از مقررات این عقد نشأت گرفته است و حدیث نبوی ((نهی غرر)) به عنوان مبنای اصل لزوم معلوم بودن عوضین در این خصوص صادر شده است و مبدل به قاعده‌ای کامل و مستدل شده است که اعتبار آن تا حدی است که کمتر حدیث یا قاعده ای یارای مخالفت با آن ندارد.

با سخت گیری بر اصل لزوم معلوم بودن مورد معامله و دلیل غرر، هر گونه ابهامی در هر یک از عوضین در هنگام انعقاد قرارداد نتیجه ای جز بطلان عقد نخواهد داشت. این در حالی است که ضروریات اقتصادی امروزی اقتضا دارد در مورد قراردادهایی که بین انعقاد تا زمان اجرای آن فاصله ی زمانی وجود دارد، امکان و قابلیت ای تعدیل عهدین وجود داشته باشد و عقود یا عوض شناور بر اساس این ضرورت شکل گرفته اند.

بنابر آنچه گفته شد بر اساس نظام حقوقی ما با سخت گیری بر این اصول و قواعد، توجیهی برای صحت حقوق فوق که عرفاً در نظام اقتصادی ایران مستند، وجود نخواهد داشت؛ لذا این ضرورت- های اقتصادی اقتضاء دارد تا به هر طریق توجیهی برای صحت این عقود کشف و پیدا کنیم یا بر اساس عقود معین قانونی، عقود جدیدی را با این کارکرد به جای این اقتصادی معرفی نمائیم؛ چرا که این مهم و تسهیل مراودات اقتصادی بر اساس نظام حقوقی قانونی می‌تواند یکی از مهمترین بر اساس فقه شیعه از ضروریات و نیازهای حقوق خصوصی و از دغدغه های جامعه قضایی است.