



جامعة عين شمس  
كلية الحقوق

# التحكيم في المنازعات البحرية (دراسة مقارنة)

رسالة لنيل درجة الدكتوراه في الحقوق

مقدمة من الباحث

الوليد بن محمد بن علي البرماني

لجنة الحكم على الرسالة:

أ. د. رضا السيد عبد الحميد

مشرفاً ورئيساً

أستاذ ورئيس قسم القانون التجاري والبحري بكلية الحقوق - جامعة عين  
شمس

أ. د. سيد أحمد محمود

عضواً

أستاذ ورئيس قسم المرافعات بكلية الحقوق - جامعة عين شمس

د. سامي عبدالباقي أبو صالح

عضواً

أستاذ مساعد القانون التجاري والبحري بكلية الحقوق - جامعة القاهرة

١٤٣١هـ / ٢٠١٠م



جامعة عين شمس  
كلية الحقوق  
الماجستير والدكتوراه

## صفحة العنوان

اسم الطالب : الوليد بن محمد بن علي البرماني.  
الدرجة العلمية : دكتوراه.  
القسم التابع له : التجاري.  
اسم الكلية : الحقوق.  
الجامعة : عين شمس.  
سنة التخرج : ٢٠١٠م.  
سنة المنح : ٢٠١٠م.



جامعة عين شمس  
كلية الحقوق  
الماجستير والدكتوراه

## رسالة دكتوراه

اسم الطالب: الوليد بن محمد بن علي البرماني

عنوان الرسالة: التحكيم في المنازعات البحرية

(دراسة مقارنة)

اسم الدرجة: (دكتوراه).

## لجنة الإشراف

أ. د. رضا السيد عبد الحميد

مشرفاً ورئيساً

أستاذ ورئيس قسم القانون التجاري والبحري بكلية الحقوق - جامعة عين  
شمس

أ. د. سيد أحمد محمود

عضواً

أستاذ ورئيس قسم المرافعات بكلية الحقوق - جامعة عين شمس

د. سامي عبد الباقي أبو صالح

عضواً

أستاذ مساعد القانون التجاري والبحري بكلية الحقوق - جامعة القاهرة

تاريخ البحث / / ٢٠١٠

الدراسات العليا

أجيزة الرسالة:

ختم الإجازة  
بتاريخ: / / ٢٠١٠

موافقة مجلس

موافقة مجلس الكلية  
الجامعة

## (الفهرس)

م	الموضوع	رقم الصفحة
١	المقدمة	١
٢	الباب التمهيدي: أسس للتحكيم البحري	١٣
	الفصل الأول: ماهية التحكيم البحري وأهميته	١٥
	المبحث الأول: مفهوم التحكيم البحري ونشأته التاريخية.	٢٣
	المطلب الأول: مفهوم التحكيم البحري.	٢٣
	الفرع الأول: تعريف التحكيم.	٢٣
	أولاً: التعريف اللغوي:	٢٣
	ثانياً: التعريف في اصطلاح الفقهاء المسلمين:	٢٤
	ثالثاً: التعريف الفقهي للتحكيم:	٢٥
	رابعاً: موقف القضاء من تعريف التحكيم	٣٢
	خامساً: التعريف التشريعي للتحكيم:	٣٤
	الفرع الثاني: مشروعية التحكيم	٣٦
	المطلب الثاني: النشأة التاريخية للتحكيم البحري وتطوره.	٤٠
	المبحث الثاني: التحكيم والنظم المشابهة	٤٨
	أولاً: التحكيم والتوفيق أو الوساطة.	٥٠
	ثانياً: التحكيم والصلح.	٥٤
	ثالثاً: التحكيم والخبرة.	٥٧
	رابعاً: التحكيم والوكالة.	٦٠
	الفصل الثاني: أنواع التحكيم.	٦٣

م	الموضوع	رقم الصفحة
٦٣	المبحث الأول: التحكيم من حيث جواز أو عدم جواز اللجوء إليه	
٦٤	المطلب الأول: التحكيم الاختياري.	
٦٧	المطلب الثاني: التحكيم الإلزامي	
٧٢	المبحث الثاني: من حيث الإجراءات الواجبة التطبيق	
٧٣	المطلب الأول: التحكيم الحر (تحكيم الحالات الخاصة ad hoc).	
٧٥	المطلب الثاني: التحكيم المؤسسي (النظامي).	
٧٨	المبحث الثالث: من حيث عناصر التحكيم.	
٧٨	المطلب الأول: التحكيم الداخلي (الوطني).	
٧٩	المطلب الثاني: التحكيم الدولي.	
٨٧	المبحث الرابع: من حيث القواعد واجبة التطبيق على موضوع النزاع	
٨٧	المطلب الأول: التحكيم بالقانون	
٨٨	المطلب الثاني: التحكيم بالصلح	
٩١	الفصل الثالث: التحكيم البحري المؤسسي والتحكيم البحري الحر	
٩٥	المبحث الأول: مزايا وعيوب التحكيم البحري المؤسسي والتحكيم البحري الحر	
٩٥	المطلب الأول: مزايا وعيوب التحكيم البحري المؤسسي.	
٩٨	المطلب الثاني: مزايا وعيوب التحكيم البحري الحر	
١٠٢	المبحث الثاني: مراكز التحكيم البحري المؤسسي.	
١٠٣	المطلب الأول: غرفة التحكيم البحري بباريس	
١٠٥	المطلب الثاني: المنظمة الدولية للتحكيم البحري	

م	الموضوع	رقم الصفحة
	المطلب الثالث: غرفة اللويدز للتحكيم البحري.	١٠٧
	<b>الفصل الرابع: طبيعة التحكيم في المنازعات البحرية</b>	١٠٨
	المبحث الأول: الطبيعة القانونية للتحكيم.	١٠٩
	المطلب الأول: الطبيعة التعاقدية للتحكيم	١١٣
	المطلب الثاني: الطبيعة القضائية للتحكيم	١١٨
	المطلب الثالث: الطبيعة المختلطة للتحكيم	١٢٤
	المطلب الرابع: الطبيعة الخاصة (المستقلة) للتحكيم	١٢٧
	المطلب الخامس: النظرية المثلى	١٣٠
	المبحث الثاني: الطبيعة البحرية لمنازعات التحكيم البحري	١٣٤
٣	<b>الباب الأول: اتفاق التحكيم في المنازعات البحرية</b>	١٤٠
	<b>الفصل الأول : مفهوم اتفاق التحكيم في المنازعات البحرية</b>	١٤٤
	المبحث الأول: مشاركة التحكيم في المنازعات البحرية	١٤٧
	المبحث الثاني: شرط التحكيم في المنازعات البحرية	١٥١
	المبحث الثالث: شرط التحكيم بالإحالة في المنازعات البحرية	١٥٨
	المطلب الأول: شرط التحكيم الوارد في مشاركة الإيجار	١٦٢
	المطلب الثاني: شرط التحكيم في سند الشحن	١٦٦
	الفرع الأول: إحالة سند الشحن إلى مشاركة الإيجار إحالة خاصة	١٦٧
	الفرع الثاني: إحالة سند الشحن إلى مشاركة الإيجار إحالة عامة	١٧٤
	<b>الفصل الثاني: أركان صحة اتفاق التحكيم في المنازعات البحرية</b>	١٨٩
	المبحث الأول: الأركان الموضوعية اللازمة لصحة اتفاق	١٨٩



م	الموضوع	رقم الصفحة
	التحكيم في المنازعات البحرية.	
١٩٠	المطلب الأول: الرضا	
١٩٣	المطلب الثاني: الأهلية اللازمة لإبرام اتفاق التحكيم في المنازعات البحرية	
٢٠٥	المطلب الثالث: محل اتفاق التحكيم في المنازعات البحرية	
٢١٦	المبحث الثاني: الركن الخاص لصحة اتفاق التحكيم البحري "الكتابة"	
٢٢١	الفصل الثالث: استقلال اتفاق التحكيم البحري ومدى تأثير فكرة النظام العام	
٢٢١	المبحث الأول استقلال اتفاق التحكيم.	
٢٣٩	المبحث الثاني: الاتفاق على التحكيم ومدى تأثير النظام العام.	
٢٤٤	الفصل الرابع: الآثار المترتبة على اتفاق التحكيم في المنازعات البحرية وامتدادها للغير.	
٢٤٥	المبحث الأول: آثار اتفاق التحكيم في المنازعات البحرية	
٢٤٥	المطلب الأول: الأثر الإجرائي لاتفاق التحكيم	
٢٥٤	المطلب الثاني: الأثر الموضوعي لاتفاق التحكيم	
٢٥٦	الفرع الأول: الأثر السلبي لاتفاق التحكيم.	
٢٦٠	الفرع الثاني: الأثر الإيجابي لاتفاق التحكيم (إباحة الالتجاء إلى التحكيم)	
٢٦٢	المبحث الثاني: امتداد أثر اتفاق التحكيم في المنازعات البحرية للغير	

م	الموضوع	رقم الصفحة
	المطلب الأول: أثر اتفاق التحكيم على مجموعة الشركات	٢٦٣
	المطلب الثاني: أثر اتفاق التحكيم على مجموعة العقود.	٢٧٦
٤	الباب الثاني: حالات خاصة في التحكيم في المنازعات البحرية	٢٨٤
	الفصل الأول: خصوصية التحكيم البحري فيما يتعلق بمكان انعقاد هيئة التحكيم	٢٨٦
	المبحث الأول: مكان انعقاد هيئة التحكيم في منازعات عقود النقل البحري للبضائع.	٢٨٨
	المطلب الأول: الأماكن التي يجوز للمدعي اختيار إحداها لانعقاد هيئة التحكيم	٢٩٣
	أولاً: دائرة المحكمة التي يقع بها ميناء الشحن	٢٩٥
	ثانياً: دائرة المحكمة التي يقع بها ميناء التفريغ	٢٩٦
	ثالثاً: موطن المدعى عليه	٢٩٦
	رابعاً: مكان إبرام العقد	٢٩٦
	خامساً: المكان المعين في اتفاق التحكيم	٢٩٧
	سادساً: دائرة المحكمة التي يقع فيها الميناء الذي حجز فيه على السفينة	٢٩٩
	المطلب الثاني: بطلان الاتفاق السابق على نشوء النزاع، والذي يسلب حق المدعي في اختيار مكان انعقاد هيئة التحكيم أو تقييده.	٣٠٢
	المطلب الثالث: خصوصية التحكيم في المنازعات البحرية من حيث مكان انعقاد هيئة التحكيم	٣٠٩
	المبحث الثاني: مكان انعقاد هيئة التحكيم في منازعات	٣١١

م	الموضوع	رقم الصفحة
	التصادم البحري	
٣١٥	المطلب الأول: الأماكن التي يحق للمدعي اختيار أحدها لانعقاد هيئة التحكيم البحري.	
٣١٥	أولاً: موطن المدعى عليه:	
٣١٧	ثانياً: مكان ميناء تسجيل سفينة المدعى عليه	
٣١٨	ثالثاً: مكان وجود أول ميناء لجأت إليه السفن أو إحدى السفن التي حدث بينها التصادم	
٣١٩	رابعاً: مكان الحجز على السفن التي حدث بينها التصادم أو على إحدى هذه السفن	
٣٢٣	خامساً: مكان وقوع التصادم إذا حدث في المياه الإقليمية	
٣٢٤	المطلب الثاني: أثر الاتفاق على انعقاد هيئة التحكيم في غير الأماكن المحددة في المادة ٣٠٠ من قانون التجارة البحرية	
٣٢٦	المبحث الثالث: مكان انعقاد هيئة التحكيم في منازعات الإنقاذ البحري	
٣٣١	المطلب الأول: المكان الذي حدده المشرع المصري لانعقاد هيئة التحكيم في منازعات الإنقاذ البحري	
٣٣٢	المطلب الثاني: بطلان الاتفاق على إجراء التحكيم خارج جمهورية مصر العربية	
٣٣٥	الفصل الثاني: القانون الواجب التطبيق على التحكيم في المنازعات البحرية	
٣٣٨	المبحث الأول: القانون الواجب التطبيق على إجراءات التحكيم	
٣٤٣	المطلب الأول: القوانين الوطنية	

م	الموضوع	رقم الصفحة
	المطلب الثاني: الاتفاقيات الدولية	٣٤٨
	أولاً: القانون النموذجي للتحكيم التجاري الدولي لعام ١٩٨٥	٣٤٨
	ثانياً: اتفاقية نيويورك لعام ١٩٥٨	٣٤٩
	ثالثاً: الاتفاقية الأوروبية للتحكيم لعام ١٩٦١	٣٥٠
	رابعاً: اتفاقية واشنطن لعام ١٩٦٥	٣٥٠
	المطلب الثالث: أحكام القضاء التحكيمي الدولي	٣٥١
	أولاً: تحكيم Sapphire	٣٥١
	ثانياً: تحكيم B.P.	٣٥١
	ثالثاً: تحكيم Aramco	٣٥١
	رابعاً: تحكيم Liamco	٣٥٢
	المبحث الثاني: القانون الواجب التطبيق على موضوع النزاع البحري	٣٥٢
	المطلب الأول: مبدأ إرادة الأطراف واختيار القانون واجب التطبيق على موضوع النزاع في التحكيم في المنازعات البحرية	٣٥٩
	الفرع الأول: موقف التشريعات الوطنية	٣٦٣
	الفرع الثاني: موقف الاتفاقيات الدولية ولوائح التحكيم في المنازعات البحرية	٣٧١
	المطلب الثاني: اختيار القانون واجب التطبيق على موضوع النزاع بواسطة هيئة التحكيم (حالة غياب قانون الإرادة)	٣٨١
	الفرع الأول: حرية هيئة التحكيم في المنازعات البحرية في	٣٨٢

م	الموضوع	رقم الصفحة
	اختيار القانون واجب التطبيق على موضوع النزاع	
٣٨٣	أولاً: اختيار هيئة التحكيم البحري لقانون وطني ليحكم موضوع النزاع البحري	
٣٩٢	ثانياً: تطبيق هيئة التحكيم البحري لقانون غير وطني "القانون البحري الدولي".	
٣٩٤	الفرع الثاني: تقييد حرية المحكم البحري في اختيار القانون الواجب التطبيق على موضوع النزاع	
٤٠١	المطلب الثالث: خصوصية التحكيم البحري فيما يتعلق بالقانون الواجب التطبيق على موضوع النزاع في مجال منازعات عقود النقل البحري للبضائع.	
٤٠٢	الفرع الأول: تطبيق قانون التجارة البحرية على موضوع النزاع	
٤١١	الفرع الثاني: أثر الاتفاق على عدم تطبيق قانون التجارة البحرية على موضوع النزاع.	
٤٣١	٥ الخاتمة	
٤٢٢	٦ قائمة المراجع	
٤٦٤	٧ الملخص العربي	
٤٦٦	٨ الملخص الإنجليزي	

(الفهرس)

م	الموضوع	رقم الصفحة
١-	المقدمة	١
٢-	الباب التمهيدي: أسس للتحكيم البحري	١٣
	الفصل الأول: ماهية التحكيم البحري وأهميته	١٥
	المبحث الأول: مفهوم التحكيم البحري ونشأته التاريخية.	٢٣
	المطلب الأول: مفهوم التحكيم البحري.	٢٣
	الفرع الأول: تعريف التحكيم.	٢٣
	أولاً: التعريف اللغوي:	٢٣
	ثانياً: التعريف في اصطلاح الفقهاء المسلمين:	٢٤
	ثالثاً: التعريف الفقهي للتحكيم:	٢٥
	رابعاً: موقف القضاء من تعريف التحكيم	٣٢
	خامساً: التعريف التشريعي للتحكيم:	٣٤
	الفرع الثاني: مشروعية التحكيم	٣٦
	المطلب الثاني: النشأة التاريخية للتحكيم البحري وتطوره.	٤٠
	المبحث الثاني: التحكيم والنظم المشابهة	٤٨
	أولاً: التحكيم والتوفيق أو الوساطة.	٥٠
	ثانياً: التحكيم والصلح.	٥٤
	ثالثاً: التحكيم والخبرة.	٥٧
	رابعاً: التحكيم والوكالة.	٦٠

م	الموضوع	رقم الصفحة
	الفصل الثاني: أنواع التحكيم.	٦٣
	= المبحث الأول: التحكيم من حيث جواز أو عدم جواز اللجوء إليه	٦٣
	المطلب الأول: التحكيم الاختياري.	٦٤
	المطلب الثاني: التحكيم الإجباري	٦٧
	المبحث الثاني: من حيث الإجراءات الواجبة التطبيق	٧٢
	المطلب الأول: التحكيم الحر(تحكيم الحالات الخاصة hoc ad).	٧٣
	المطلب الثاني: التحكيم المؤسسي(النظامي).	٧٥
	= المبحث الثالث: من حيث عناصر التحكيم.	٧٨
	المطلب الأول: التحكيم الداخلي (الوطني).	٧٨
	المطلب الثاني: التحكيم الدولي.	٧٩
	المبحث الرابع: من حيث القواعد واجبة التطبيق على موضوع النزاع	٨٧
	المطلب الأول: التحكيم بالقانون	٨٧
	المطلب الثاني: التحكيم بالصلح	٨٨
	الفصل الثالث: التحكيم البحري المؤسسي والتحكيم البحري الحر	٩١
	=المبحث الأول: مزايا وعيوب التحكيم البحري المؤسسي والتحكيم البحري الحر	٩٥