

نحوه تشکیل قراردادهای تجاری بین‌المللی و قواعد حاکم بر آن

مؤلفین

امیر خواجه زاده

(عضویت علمی دانشگاه آزاد دامغان)

زهرة کرمی

(کارشناس، شد حقوق تجارت بین‌الملل و وکیل دادگستری)

ویراستار

محمد قطبیان

انتشارات قانون‌یار

۱۳۹۶

سرشناسه	: خواجهزاده، امیر، ۱۳۵۹ -
عنوان و نام پدیدآور	: نحوه تشکیل قراردادهای تجاری بین‌المللی و قواعد حاکم بر آن / مولفین امیر خواجهزاده، زهره کرمی؛ ویراستار محمد قطبیان.
مشخصات نشر	: تهران: انتشارات قانون یار، ۱۳۹۶.
مشخصات ظاهری	: ۱۶۰ ص.
شابک	: ۹۷۸-۶۰۰-۹۹۹۳۳-۰-۷
وضعیت فهرست‌نویسی	: فیبا
یادداشت	: کتابنامه.
موضوع	: حقوق بین‌الملل خصوصی -- قراردادها
موضوع	: Conflict of laws -- Contracts
موضوع	: حقوق بین‌الملل خصوصی -- حقوق تجارت
موضوع	: Conflict of laws -- Commercial law
شناسه افزوده	: کرمی، زهره، ۱۳۵۶ -
شناسه افزوده	: قطبیان، محمد، ۱۳۶۸ -، ویراستار
رده‌بندی کنگره	: ۱۳۹۶ غ ۳/۲۹ Ky25
رده‌بندی دیویی	: ۳۰۸۲
شماره کتابشناسی ملی	: ۵۰۶۳۰۰

انتشارات قانون یار

نحوه تشکیل قراردادهای تجاری بین‌المللی و قواعد حاکم بر آن

تألیف: امیر خواجهزاده، زهره کرمی

ویراستار: محمد قطبیان

ناشر: تهران - قانون یار

ناظر فنی: محسن فاضلی

نوبت چاپ: اول - ۱۳۹۶

شمارگان: ۱۱۰۰ جلد

قیمت: ۱۵۰۰۰ تومان

شابک: ۹۷۸-۶۰۰-۹۹۹۳۳-۰-۷

مرکز پخش: تهران، میدان انقلاب، خ منیری جاوید، پلاک ۹۲

تلفن: ۶۶۹۷۳۹۶۰ کتابفروشی رسولی (چراغ دانش سابق)

فهرست مطالب

۱۱	مقدمه
۱۳	فصل اول
۱۳	کلیات
۲۲	روش تحقیق
۲۳	۱-۲- مبانی نظری و مفهوم شناسی
۲۳	۱-۲-۱- تعریف حقوق
۲۳	۲-۲-۱- پیدایش حقوق
۲۳	۳-۱-۱- حقوق تجارت
۲۴	۴-۲-۱- تعریف قراردادها
۲۴	۵-۲-۱- حقوق قراردادها
۲۵	۶-۲-۱- قاعده حقوقی
۲۵	۷-۲-۱- مفهوم سنت و نظام حقوقی
۲۵	۸-۲-۱- حقوق تطبیقی
۲۷	فصل دوم
۲۷	تاریخچه بین‌المللی حقوق تجارت
۲۷	۱-۲- پیدایش و تکامل لکس مرکاتوریا، سیویل و کان لا
۲۸	۱-۱-۲- دوره باستان
۳۸	۲-۱-۲- قرون وسطی (قرن یازدهم تا پانزدهم)
۳۸	۱-۲-۱- رونق تجارت
۳۹	۲-۲-۱-۲- لکس مرکاتوریا
۴۲	۳-۲-۱-۲- افول لکس مرکاتوریا
۴۴	۳-۱-۲- دوره جدید
۴۴	۱-۳-۱-۲- ظهور دولت ملتها
۴۶	۲-۳-۱-۲- قوانین مدون
۵۰	۲-۲- هزاره سوم
۵۱	۱-۲-۲- جهانی شدن تجارت و حقوق
۵۶	۲-۲-۲- جهانی شدن حقوق قراردادها و اهمیت حقوق تطبیقی
۶۱	فصل سوم



قراردادهای تجاری بین‌المللی.....	۶۱
مقدمه.....	۶۱
۱-۳- قرارداد از منظر حقوق داخلی ایران.....	۶۲
۱-۱-۳- کلیات قرارداد.....	۶۲
۱-۱-۱-۳- مقایسه مفاهیم عقد و معامله و قرارداد.....	۶۲
۱-۱-۲-۳- ویژگی‌های عقد.....	۶۴
۱-۱-۳-۳- اقسام عقد.....	۶۴
۱-۳-۲- تشکیل و اعتبار قرارداد.....	۶۶
۱-۳-۱- شرط اول: قصد و رضای طرفین.....	۶۶
۱-۳-۲- شرط دوم: اهلیت.....	۶۷
۱-۳-۲-۲- شرط سوم: رضوع معین.....	۶۷
۱-۳-۲-۴- شرط چهارم: مشروعیت جهت معامله.....	۶۷
۱-۳-۳- جایگاه امرای آزادی قراردادی.....	۶۸
۱-۳-۱-۳- بند اول: مبانی قاعده و نتایج اصل.....	۶۸
۱-۳-۲-۳- بند دوم: عوامل محدود کننده آزادی اراده.....	۶۹
۱-۳-۴- تراضی و توافق.....	۷۲
۱-۴-۱-۳- بند اول: مقدمات قرارداد.....	۷۲
۱-۴-۲- بند دوم: ایجاب.....	۷۵
۱-۴-۳- بند سوم: قبول.....	۷۷
۱-۴-۴- بند چهارم: موضوع و شرایط توافق.....	۷۸
۱-۴-۵- بند پنجم: عوامل مؤثر بر اراده.....	۸۰
۲-۳- بررسی ماهیت قراردادهای تجاری بین‌المللی.....	۸۱
۱-۲-۳- مفهوم ماهیت قرارداد و هدف از انعقاد آن.....	۸۳
۱-۱-۲-۳- بند اول: اساس تفکیک قراردادهای تجاری و مدنی.....	۸۳
۱-۲-۲-۳- بند دوم: ماهیت یک قرارداد تجاری.....	۸۴
۱-۲-۳-۳- بند سوم: شروط قراردادهای تجاری.....	۸۶
۲-۲-۳- اطلاق وصف تجاری به قراردادها.....	۸۷
۱-۲-۲-۳- بند اول: وصف تجاری و نظام‌های حقوقی.....	۸۹
۲-۲-۲-۳- بند دوم: وصف تجاری از منظر حقوق داخلی.....	۹۰
۲-۲-۲-۳- بند سوم: وصف تجاری از منظر حقوق بین‌الملل خصوصی.....	۹۱
۲-۲-۲-۴- بند چهارم: مقایسه اصطلاحات تجاری.....	۹۲

۱۲۵	۴-۱-۲-۴- بند چهارم: سایر الزامات تشکیل قرارداد (قصد، مشخص بودن و کامل بودن).....
۱۲۵	۴-۱-۲-۵- بند پنجم: نظام حقوقی انگلستان.....
۱۲۶	۴-۱-۲-۶- بند ششم: نظام حقوقی فرانسه.....
۱۲۹	۴-۱-۲-۱- بند اول: رضایت طرفین.....
۱۳۱	۴-۲-۲-۲- بند دوم: اهلیت طرفین قرارداد.....
۱۳۱	۴-۲-۳-۲- بند سوم: وجود هدف مشخص به عنوان موضوع.....
۱۳۳	۴-۲-۲-۴- بند چهارم: سبب قانونی.....
۱۳۶	۴-۳-۱- نقض قرارداد و جبران خسارت.....
۱۳۶	۴-۳-۲- نقض قرارداد.....
۱۳۶	۴-۳-۱- بند اول: نظام حقوقی کامن‌لا.....
۱۳۷	۴-۳-۱-۲- بند دوم: سیویل‌لا.....
۱۳۸	۴-۳-۲-۱- جبران خسارت.....
۱۳۸	۴-۳-۲-۱- بند اول: نظام حقوقی کامن‌لا.....
۱۳۹	۴-۳-۲-۲- بند دوم: نظام حقوقی سیویل‌لا.....
۱۴۱	۴-۴-۱- قوانین حاکم بر قراردادها.....
۱۴۱	۴-۴-۱- پدیده تفسیر.....
۱۴۱	۴-۴-۱-۱- بند اول: نظام حقوقی کامن‌لا.....
۱۴۴	۴-۴-۱-۲- بند دوم: نظام حقوقی سیویل‌لا.....
۱۴۵	۴-۴-۲- تعارض قوانین.....

فصل پنجم..... ۱۴۹

نتیجه‌گیری..... ۱۴۹

منابع و مآخذ..... ۱۵۳

مقدمه

تشکیل قراردادهای یکی از مهم‌ترین و بحث‌برانگیزترین موضوعات حقوق تجارت بین‌الملل است. امروزه اغلب قراردادهای تجاری بر مبنای مدل‌های قراردادی کامن‌لا و سیویل‌لا نوشته می‌شود، فارغ از اینکه رابطه حقوقی که قرارداد مقرر می‌دارد تحت لوای قانونی آن نظام حقوقی قرار می‌گیرد یا نه. این مدل‌ها از قرارداد بر اساس استلزامات و ساختار خاص نظام حقوقی مربوطه طراحی می‌شوند که در آن اصل بر اجرا شدن قرارداد است. لذا این مدل از قراردادها هم‌چنان است در صورت متفاوت بودن قانون حاکم، بعضاً نارسا و یا زائد باشد. از این رو، این پژوهش در صدد شناخت نحوه تشکیل قراردادهای تجاری بین‌المللی و قواعد حاکم بر آن است. تمرکز اصلی بر مطالعه تطبیقی تشکیل قراردادهای قواعد حاکم بر آن در مقایسه بین نظام‌های حقوقی سیریل‌لا و کامن‌لا و مشخص کردن تفاوتها و شباهتهای این دو نظام حقوقی بزرگ می‌باشد. نتیجه این مطالعه نشان می‌دهد که در برآیند توسعه تاریخی و نظری نظام‌های حقوقی کامن‌لا و سیویل‌لا، دو شبکه متفاوت تشکیل قرارداد ایجاد شده است به گونه‌ای که هرچند شباهت‌های قابل توجهی در ارتباط با قواعد حاکم بر تشکیل قراردادهای این دو نظام دیده می‌شود، اما تفاوت‌های فنی و کاربردی مهمی وجود دارد.