

آثار قرارداد باز در بیع با ثمن شناور در حقوق ایران

و

کوانسمن بیع بین‌المللی کالا و ایالات متحده

سید اسد علی جمالی
کارشناس ارشد حقوق خصوصی

انتشارات نوین پویا

سرشناسه	: میرجمالی، سیداسد، ۱۳۳۸-
عنوان و نام پدیدآور	: آثار قرارداد باز در بیع با ثمن شناور در حقوق ایران و کنوانسیون بیع بین‌المللی کالا و ایالات متحده/ سیداسد میرجمالی.
مشخصات نشر	: چاپکسر، نوین پویا، ۱۳۹۸.
مشخصات ظاهری	: ۱۸۴ ص.
شابک	: ۳۵۰۰۰۰ ریال 978-600-7743-83-6
وضعیت فهرست نویسی	: فیبا
موضوع	: معاملات آتی -- قوانین و مقررات -- ایران
موضوع	: Futures -- Law and legislation -- Iran
موضوع	: کنوانسیون سازمان ملل در مورد قراردادهای خرید و فروش بین‌الملل کالا : (۱۹۸۰ : وین)
موضوع	: United Nations Convention on Contracts for the (International sale of Goods : (1980 : Vienna
موضوع	: حقوق بین‌الملل خصوصی -- حقوق تجارت
موضوع	: Conflict of laws -- Commercial law
موضوع	: ثمن (فقه)
موضوع	: (Purchase price (Islamic law*
موضوع	: عقود و ایقاعات (فقه) -- ایران
موضوع	: Contracts (Islamic law) -- Iran
رده بندی کنگره	: ۲/۹۲۶KM
رده بندی دیویی	: ۵۵۰.۷۳/۳۴۶
شماره کتابشناسی ملی	: ۵۸۱۸۵۱

ناشر: انتشارات نوین پویا

عنوان کتاب: آثار قرارداد باز در بیع با ثمن شناور در حقوق ایران و کنوانسیون بیع

بین‌المللی کالا و ایالات متحده

تألیف: سید اسد میرجمالی

صفحه‌آرایی: انتشارات نوین پویا، تیراژ: ۲۰۰۰، تعداد جلد: ۱۸/ وزیری

نوبت چاپ: اول ۹۸، چاپ آدینه، قیمت: ۳۵۰۰۰۰ ریال

شابک: ۹۷۸-۶۰۰-۷۷۴۳-۸۳-۶

مراکز پخش: تهران - انتشارات نوین پویا ۰۱۴۰۶۶۴۶۱۴-۰۲۱-۰۱۳۱۸-۰۹۱۳۲۰

تنگابن-سه راه خرم‌آباد-روبروی بانک ملی-بازار مرکز خرید-شارع شرقی پلاک ۱۹

انتشارات نوین پویا ۵۴۲۳۶۵۱۱ و ۵۴۲۲۱۲۳۱-۰۱۱-۰۱۳۱۸-۰۹۱۲۳۸

تنگابن انتشارات آیما ۴۲۳۶۵۱۱-۴۲۳۸۳۱۶-۰۱۱۵

چاپکسر: جنب هتل پارسیان-انتشارات نوین پویا ۰۹۱۱۳۴۱۸۴۵۵-۰۱۳۱۸-۰۹۳۷۳۰

فهرست عناوین

۱۵	پیشگفتار
۱۷	مقدمه
۲۱	فصل اول
۲۱	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
۳۱	بند اول: قرارداد ناقص
۳۲	بند دوم: قرارداد کامل
۳۳	گفتار پنجم: مفهوم قرارداد باز
۳۳	بند اول: شروط تکمیل کننده
۳۳	بند دوم: قرارداد ناقص و قرارداد باز
۳۴	بند سوم: قرارداد رابطه ای و قرارداد باز
۳۵	مبحث دوم: کلیات
۳۵	گفتار اول: ارزش و کارکرد شناور بودن ثمن
۳۶	گفتار دوم: تعیین ثمن از طریق عوامل شخصی
۳۶	بند اول: تعیین ثمن از طریق توافق متبایعین

- بند دوم: تعیین ثمن به اختیار احد متبایعین ۳۷
- بند سوم: تعیین ثمن توسط شخص ثالث ۳۸
- گفتار سوم: تعیین ثمن از طریق ارائه معیار وضابطه ۴۱
- بند اول: تعیین ثمن با مراجعه به قیمت روز ۴۱
- بند دوم: تعیین ثمن از طریق تحدید و محاسبه ۴۳
- بند سوم: تعیین ثمن با ملاک قانون ۴۳
- گفتار چهارم: مصادیق بیع با ثمن شناور و قرارداد باز ۴۴
- بند اول: مصادیق بیع با ثمن شناور ۴۴
- الف) بیع وضابطه معیار ۴۴
- ۱- قراردادها- مرسوم به پیش فروش ۴۴
- ۱-۱- قرارداد پیش فروش ساختمان ۴۴
- ۱-۲- پیش فروش مصنوعات ۴۷
- ۲- قراردادهای مستمر ۵۱
- ب) بیع با نظر کارشناس ۵۵
- بند دوم: مصادیق قرارداد نامشخص ۵۸
- الف) سفارش خرید به صورت نامشخص ۵۸
- ب) قرارداد با پوشش بیمه باز ۵۹
- گفتار پنجم: اقسام شروط نامشخص ۶۰
- بند اول: شرط مورد معامله نامشخص ۶۰
- الف) شرط باز نسبت به مبیع ۶۱
- ۱- مقدار (کمیت) نامشخص ۶۱
- ۲- اوصاف (کیفیت) نامشخص ۶۳
- ب) شرط ثمن نامشخص ۶۳
- ۱- ثمن شناور ۶۳

- ۶۴ ۲- نت یک
- ۶۶ (ج) شرط زمان نامشخص
- ۶۸ (د) شرط مکان نامشخص
- ۷۱ فصل دوم
- بیع با ثمن شناور در کنوانسیون بیع بین المللی، قانون متحدالشکل تجاری ایالات متحده و ایران**
- ۷۱ مبحث اول: کنوانسیون بیع بین المللی کالا ۱۹۸۰ وین
- ۷۴ گفتار اول: لزوم معلوم بودن مورد معامله
- ۷۵ بند اول: لزوم معلوم بودن مبیع
- ۷۶ بند دوم: معلومیت ثمن
- ۷۷ بند سوم: ارتباط ریسک با معلوم بودن مورد معامله
- ۷۹ گفتار دوم: روش های تعیین ثمن
- ۷۹ بند اول: ثمن معلوم و معین
- ۸۰ بند دوم: ثمن قابل تعیین
- ۸۰ الف) تعیین ضمنی ثمن
- ۸۲ ب) ارائه ضوابط و معیارهایی جهت تعیین ثمن
- ۸۴ بند سوم: ثمن کاملاً نامعین
- ۸۵ گفتار سوم: وضعیت حقوقی عقد بیع ثمن کاملاً
- ۸۵ بند اول: بررسی ماده ۱۴
- ۸۶ الف) معیار اساسی ایجاب
- ۸۶ ۱- مخاطبین پیشنهاد
- ۸۸ ۲- به قدر کفایت مشخص بودن ایجاب
- ۹۰ ب) نتایج استناد به ماده ۱۴
- ۹۱ بند دوم: بررسی ماده ۵۵ کنوانسیون

- ۹۱..... الف) شرایط اعمال معیار تعیین ثمن
- ۹۲..... ۱-صحت قرارداد منعقدہ
- ۹۳..... ۲-عدم معلومیت ثمن
- ۹۴..... ب) معیار تعیین ثمن در قراردادهای بیع با ثمن کاملاً نامعین
- ۹۷..... ج) تعارض مواد ۱۴ و ۵۵ کنوانسیون و راه حل های ارائه شده
- ۱۰۱..... مبحث دوم: قانون متحدالشکل تجاری ایالات متحده
- ۱۰۱..... گفتار اول: جایگاه ثمن در عقد بیع و چگونگی تعیین آن
- ۱۰۳..... گذر دوم: ثمن قابل تعیین (تعیین ضمنی ثمن)
- ۱۰۵..... گفتار سوم: بررسی وضعیت ثمن کاملاً نامعین
- ۱۰۵..... بند اول: وضعیت حقوقی عقد بیع با ثمن کاملاً نامعین
- ۱۰۸..... بند دوم: اقسام ثمن نامعین
- ۱۱۱..... بند سوم: معیار تعیین ثمن در ثمن کاملاً نامعین
- ۱۱۲..... مبحث سوم: حقوق ایران
- ۱۱۵..... گفتار اول: اصل لزوم رفع ابهام از مورد معامله
- ۱۱۵..... بند اول: مبانی اصل لزوم رفع ابهام از مورد معامله
- ۱۱۵..... الف) مبنای تحلیلی
- ۱۱۶..... ب) مبنای روایی
- ۱۱۷..... ۱- مفهوم لغوی و اصطلاحی غرر
- ۱۱۹..... ۲- اعتبار حدیث غرر
- ۱۱۹..... ۳- موارد غرر و قلمرو آن در فقه و قانون مدنی
- ۱۲۱..... بند دوم: عرف و رابطه آن با اصل لزوم رفع ابهام از مورد معامله
- ۱۲۲..... الف) جایگاه عرف در فقه و قانون مدنی
- ۱۲۳..... ب) نقش عرف در تشخیص معامله ی غرری
- ۱۲۶..... گفتار دوم: غرر در ثمن

- بند اول: لزوم تعیین ثمن در عقد بیع ۱۲۶
- الف) فقه ۱۲۶
- ب) در قانون مدنی ۱۲۷
- بند دوم: وضعیت حقوقی عقد بیع با ثمن شناور ۱۲۷
- الف) فروش به نرخ روز و بهاء متداول در بازار ۱۳۰
- ب) تعیین بهاء کالا به حکم یکی از طرفین معامله و یا شخص ثالث ۱۳۲
- مجموعه ۱۳۷
- تطبیق حقوقی و آثار قرارداد باز در بیع با ثمن شناور ۱۳۷
- مبحث اول ۱۳۹
- تحلیل تطبیقی شرح: باز در قراردادهای با ثمن شناور ۱۳۹
- گفتار اول: مقدار باز ۱۳۹
- بند اول: قرارداد تأمین ۱۴۰
- بند دوم: اجاره با مدت نامعلوم ۱۴۲
- گفتار دوم: ثمن باز ۱۴۴
- بند اول: عدم تسمیه ثمن ۱۴۵
- بند دوم: وضعیت عدم تعیین ثمن ۱۴۶
- گفتار چهارم: مکان باز تحویل ۱۴۸
- مبحث دوم: آثار قرارداد باز در بیع با ثمن شناور ۱۵۰
- گفتار اول: اصل لزوم قراردادهای باز ۱۵۰
- بند اول: لزوم یا جواز قراردادهای باز در حقوق امریکا و انگلیس ۱۵۰
- بند دوم: لزوم یا جواز قراردادهای باز در حقوق نوشته ۱۵۲
- گفتار دوم: تفسیر و تکمیل قرارداد ۱۵۴
- بند اول: حوزه تفسیر و تکمیل قرارداد ۱۵۵
- الف) مفهوم تفسیر قرارداد ۱۵۵

۱۵۶	ب) تمییز تفسیر و تکمیل
۱۵۹	ج) نظریه تکمیل قرارداد
۱۶۰	بند دوم: رویکردهای تفسیر قرارداد باز
۱۶۰	الف) تکمیل قرارداد به نفع خواننده
۱۶۴	مبحث سوم: آثار تعهد
۱۶۵	گفتار اول: تخلف از قرارداد باز در فرض ماهیت قراردادی لازم
۱۶۵	بند دل: موارد تخلف از قراردادهای باز در حقوق ایران و کامن لا
۱۶۵	الف) عدم اجرای تعهد
۱۶۵	ب) تأخیر در اجرای تعهد
۱۶۶	ج) عدم اجرای تعهد
۱۶۷	د- اجرای ناقص تعهد
۱۶۷	بند دوم: ضمانت اجرا تخلف از قراردادهای باز در حقوق ایران و کامن لا
۱۶۸	الف) اجرای اجباری قرارداد
۱۶۹	ب) مطالبه وجه التزام
۱۷۰	ج) مطالبه خسارت تأخیر
۱۷۱	گفتار دوم: تخلف از قرارداد باز در فرض ماهیت بی‌قراردادی
۱۷۱	بند اول: موارد تخلف از قراردادهای باز در حقوق ایران
۱۷۱	الف) تخلف از توافقات ناشی از انجام مذاکرات
۱۷۲	ب) تخلف از توافق بر انجام مذاکره
۱۷۳	ج) تخلف از توافق زمینه‌ساز قرارداد نهایی
۱۷۳	بند دوم: ضمانت اجرای تخلف از قراردادهای باز در حقوق ایران
۱۷۴	الف) مسئولیت قراردادی
۱۷۵	ب) مسئولیت مدنی
۱۷۷	نتیجه‌گیری

۱۷۸.....	پیشنهادهات
۱۷۹.....	منابع و مأخذ
۱۷۹.....	منابع فارسی
۱۸۱.....	مقالات
۱۸۱.....	پایان نامه ها
۱۸۲.....	منابع عربی
۱۸۴.....	منابع لاتین

www.ketab.ir

پیشگفتار

در نظام حقوقی ایران و در فقه شیعه یکی از شرایط صحت عقد بیع معلوم بودن ثمن به‌طور تفصیلی و کامل در هنگام انعقاد عقد است و وجود ابهام در ثمن مجاز دانسته نشده است. لیکن در حقوق روز دنیا خصوصاً در حقوق تجارت بین‌الملل، عقد با ثمن شناور از ملاحظات بسیار شایع و از قالب‌های عقدی ضروری است و حتی در عرف داخلی نیز این نوع قراردادهای بنا به مصالحی به رسمیت شناخته شده که این مصالح اقتصادی اقتضا می‌کند که تمام تقاضای ایران نیز، بیع با ثمن شناور را به رسمیت بشناسد چرا که متعارف بودن و تسهیل نمودن معاملات در حقوق روز دنیا و حقوق تجارت بین‌الملل و حتی در حقوق داخلی مثل قراردادهای پیش‌فروش ساختمان، قراردادهای نفتی و بیع باقیمت کارشناسی و... یک حق است که قابل انکار در جامعه است، که شیوع فزاینده‌ی این نوع معاملات از یک‌سوی و اجمال قوانین و مقررات و ناآشنایی رویه قضایی کشورها از سوی دیگر، اهمیت بررسی اعتبار و نسبت آثار این نوع از قرارداد را بیشتر توجیه می‌نماید. در پایان بر خود لازم می‌دانم از زحمات واحد کامپیوتر انتشارات نوین پویا و اساتید بزرگووارم و کلیه‌ی عزیزانی که در تولید این اثر باجاده همکاری داشته‌اند، تقدیر می‌نمایم. از خوانندگان عزیز تمنا می‌کنم در صورت مشاهده‌ی هر گونه لغزش با ناشر و یا مولف با شماره همراه ذیل تماس حاصل فرموده تا در چاره‌ای عدی اصلاح گردد.

۰۹۱۹۶۷۶۷۶۴۵

سید اسد میر جمالی

کارشناس ارشد حقوق خصوصی، مهر ماه ۱۳۹۸