



جمهورية العراق
وزاره التعليم العالي والبحث العلمي
معهد العلمين للدراسات العليا
(النجف الاشرف)
القانون الخاص

المسؤولية المدنية للناشر الإلكتروني عن انتهاك حقوق المؤلف (دراسة مقارنة)

رسالة تقدم بها الطالب
أحمد عامر عبد الرزاق عبد الوهاب

إلى
مجلس معهد العلمين للدراسات العليا
وهي جزء من متطلبات نيل درجة الماجستير في القانون الخاص

بإشراف
أ.د عزيز كاظم جبر

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ.

﴿يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُم بَيْنَكُم بِالْبَاطِلِ

إِلَّا أَنْ تَكُونَ تِجَارَةً عَنْ تَرَاضٍ مِنْكُمْ وَلَا

تَقْتُلُوا أَنْفُسَكُمْ إِنَّ اللَّهَ كَانَ بِكُمْ رَحِيمًا﴾

صدق الله العظيم (النساء ٢٩).

الاهداء

إلى ملاكي في الحياة.. إلى معنى الحب واكحنان.. الدفء والأمان. بسمة الحياة وسر

الوجود. إلى أغلى الحبايب... أمي الغالية

إلى من كلله الله بالهيبة والوقار... إلى من علّمني العطاء بدون انتظار... إلى من

أحمل اسمه بكل افتخار. الغائب عنا والكاحض في قلوبنا طيب الله ثراه...

والدي العزيز

إلى من كانوا وما زالوا سندي في حياتي... إلى رياحين حياتي وسعادتي... إخوتي

وأختي الأعزاء

إلى من استقيت منهم الحروف.. وتعلست كيف انطق الكلمات واصوغ

العبارات... إلى من أناروا لي طريق العلم والمعرفة... أساتذتي الأفاضل

أهدي ثمرة جهدي إليهم

شكر و عرفان

في البداية احمد الله تعالى على أن وفقني وأعاني على أنجاز وأنها هذه الرسالة واتمامها بهذه الصورة، وانطلاقاً من قول رسول الله (صلى الله عليه وسلم) (من لم يشكر الناس لا يشكر الله)

فأتوجه بالشكر والامتنان لكل من ساعدني وأعاني على أنجاز هذه الدراسة، وساهم معي في إتمامها، لذا أود أن أخص بالشكر استاذي القدير الدكتور (عزيز كاظم جبر) والذي تفضل علي مشكوراً بالأشراف على رسالتي هذه، فكان لي نعم المشرف، الذي لمست فيه العلم الوافر والنصيحة الرشيدة والرأي السديد، وكان له بصمات واضحة من خلال توجيهاته وانتقاداته البناءة والدعم الأكاديمي، وكان لخبرته التي لا تقدر بثمن الدور الأكبر في صياغة مواضيع البحث ومنهجيته، هذا ما هيا لي أنجاز هذا الجهد المتواضع فادعوا الله ان يجزيه خير الجزاء ويديم عليه بالصحة والعافية

وأقدم بالشكر الجزيل للأستاذ القدير الدكتور زيد عدنان عميد معهد العلمين للدراسات العليا ورئيس قسم القانون، مع خالص الشكر لأعضاء هيئه المناقشة رئاسة وأعضاء تفضلهم بقبول مناقشه الرسالة فهم أهل لسد خللها، والإبانة عن مواطن القصور فيها، سائلاً الله الكريم ان يشيهم عني خيراً.

وأن لمن دواعي سروري أن أقدم بالشكر إلى استاذتي الافاضل في القسم الخاص في معهد العلمين وأخص منهم بالذكر، د. جمال الحاج ياسين، د. صلاح مهدي، د. عبد الرزاق الشيبان، د. ابراهيم إسماعيل، د. ضمير المعموري لجهودهم القيمة في العطاء ورفد العلم

وفي الختام أود أن أقدم بوافر الشكر والامتنان لجميع من ساندني في أكمال هذا الجهد من الاهل والأصدقاء الذين كانوا خير سند لي في هذه المرحلة.

الباحث

المستخلص

تقع على عاتق الناشر الإلكتروني مجموعة من الالتزامات التي تترتب بموجب عقد النشر الإلكتروني، وهذه الالتزامات هي التزامه بنشر المصنف الإلكتروني والاعلان عنه بالوسائل بإحدى وسائل النشر الإلكترونية المتفق عليها، والتزامه باحترام الحقوق الأدبية للمؤلف التي تتمثل بحق المؤلف في نسبة المصنف الإلكتروني اليه، وحقه في دفع الاعتداء عن مصنفه الإلكتروني، وسحبه، وتعديله. ويلتزم الناشر الإلكتروني بدفع المقابل المالي للمؤلف، وتقع على الناشر مسؤولية تعويض المؤلف عن أي اخلال بشروط العقد إن كان بينهما عقد، فضلا عن مسؤوليته في تعويض المؤلف عند نشره للمصنف دون موافقته او علمه.

تناولت هذه الدراسة موضوع المسؤولية المدنية للناشر الإلكتروني عن انتهاك حقوق المؤلف مقارنة ذلك بتشريعات كل من العراق ومصر وفرنسا، ويأتي الدراسة للبحث في تحديد المسؤولية المدنية للناشر الإلكتروني والوقوف على الصعوبات التي تواجه تنظيم هذه المسؤولية، والبحث في أركان قيامها، وتحديد مسؤولية الناشر، ومعيد النشر، وبيان اثار قيام هذه المسؤولية، وتحديد المحكمة المختصة في نظر دعوى هذه المسؤولية،

وخلصت الدراسة الى أن مسؤولية الناشر الإلكتروني وما يلحقه من اعتداء على حقوق المؤلف تستوجب وجود تشريعات خاصة تحكمها نظرا لتسارع تطورها؛ فضلا عن أن وسائل الحماية التي توفرها القوانين النافذة ليست كافية ولا شاملة ولا فعالة، إذ رغم وجودها فإن حجم الاعتداءات على الحقوق الفكرية يتزايد باستمرار بسبب صعوبة منع الناشر الإلكتروني الذي يقوم بنشر المصنفات الأدبية والفنية دون إذن الناشر وموافقته، وذلك لإمكانية النشر بأسماء وهمية، فضلا عن سهولة النشر الإلكتروني وسرعة وصوله للمتلقي.

قائمة المحتويات

الصفحة	الموضوع
١	المقدمة
٦	الفصل الأول: الناشر الإلكتروني وحماية حقوق المؤلف
٧	المبحث الأول: ماهية الناشر الإلكتروني والتزاماته
٨	المطلب الأول: مفهوم الناشر الإلكتروني وتمييزه عن غيره من الوسطاء
٨	الفرع الأول: تعريف الناشر التقليدي والناشر الإلكتروني
٩	المقصد الأول: تعريف الناشر التقليدي
١٠	المقصد الثاني: تعريف الناشر الإلكتروني
١٣	الفرع الثاني: التمييز بين الناشر الإلكتروني وغيره من وسطاء الانترنت
١٧	المطلب الثاني: ماهية عقد النشر الإلكتروني والتزامات طرفيه
١٨	الفرع الأول: عقد النشر الإلكتروني وعلاقة المؤلف بالناشر الإلكتروني
١٨	المقصد الأول: مفهوم عقد النشر الإلكتروني
٢١	المقصد الثاني: علاقة المؤلف بالناشر الإلكتروني
٢٣	الفرع الثاني: التزامات طرفي عقد النشر الإلكتروني
٢٣	المقصد الأول: التزامات المؤلف في عقد النشر الإلكتروني
٢٩	المقصد الثاني: التزامات الناشر الإلكتروني
٣٢	المبحث الثاني: الحماية القانونية لحق المؤلف وللمنشور الإلكتروني
٣٣	المطلب الأول: الحماية القانونية لحق المؤلف
٣٣	الفرع الأول: مضمون حق المؤلف في النشر الإلكتروني
٣٦	المقصد الأول: الحق الأدبي (المعنوي) للمؤلف في بيئة النشر الإلكتروني
٣٨	المقصد الثاني: الحق المالي للمؤلف في بيئة النشر الإلكتروني
٤٠	الفرع الثاني: الحماية القانونية لحق المؤلف في النشر الإلكتروني

٤١	المقصد الأول: الحماية الوقتية
٤٤	المقصد الثاني: الإجراءات التحفظية
٤٧	المطلب الثاني: الحماية القانونية للمنشور الإلكتروني
٤٨	الفرع الأول: مفهوم النشر الإلكتروني ومزاياه
٥١	المقصد الأول: مفهوم النشر الإلكتروني
٥٤	المقصد الثاني: مزايا النشر الإلكتروني
٥١	الفرع الثاني: الحماية القانونية في الاتفاقيات الدولية والتشريعات الوطنية
٥٢	المقصد الأول: الحماية القانونية في ظل الاتفاقيات الدولية
٥٦	المقصد الثاني: الحماية القانونية في التشريعات الوطنية
٦٣	الفصل الثاني: مسؤولية الناشر الإلكتروني الناشئة عن الاعتداء على حقوق المؤلف
٦٥	المبحث الأول: مفهوم المسؤولية المدنية للناشر الإلكتروني وطبيعتها القانونية
٦٦	المطلب الأول: المسؤولية المدنية للناشر الإلكتروني واركابها
٦٦	الفرع الأول: تعريف المسؤولية المدنية للناشر الإلكتروني
٧٣	الفرع الثاني: أركان المسؤولية المدنية للناشر الإلكتروني
٨٤	المطلب الثاني: الطبيعة القانونية للمسؤولية المدنية عن انتهاك حقوق المؤلف
٩٠	الفرع الأول: المسؤولية العقدية للناشر الإلكتروني عن انتهاك حقوق المؤلف
٩٨	الفرع الثاني: المسؤولية التقصيرية للناشر الإلكتروني عن انتهاك حقوق المؤلف
٩٩	المبحث الثاني: أثر المسؤولية المدنية للناشر الإلكتروني عن انتهاك حقوق المؤلف
١٠٠	المطلب الأول: دعوى التعويض عن الضرر الناشئ عن انتهاك حقوق المؤلف
١٠٧	الفرع الأول: شروط وأطراف دعوى التعويض عن الضرر الناشئ عن انتهاك حقوق المؤلف
١٠٧	الفرع الثاني: احكام دعوى تعويض الضرر الناشئ عن انتهاك الناشر لحقوق المؤلف
١١٦	المقصد الأول: المحكمة المختصة بنظر دعوى التعويض عن النشر الإلكتروني وطرق انقضائها

١١٠	المقصد الثاني: انقضاء دعوى التعويض
١١٥	المطلب الثاني: تقدير تعويض الضرر الناشئ عن انتهاك الناشر لحقوق المؤلف
١١٧	الفرع الأول: تعويض الضرر الناشئ عن انتهاك الناشر لحقوق المؤلف
١١٧	المقصد الأول: اسس تعويض الضرر الناشئ عن انتهاك الناشر لحقوق المؤلف
١٢٢	المقصد الثاني: مبدأ تقدير التعويض عن الضرر الناشئ عن انتهاك الناشر لحقوق المؤلف
١٢٤	الفرع الثاني: طرق تعويض الضرر الناشئ عن انتهاك الناشر لحقوق المؤلف
١٢٥	المقصد الأول: التعويض العيني
١٢٩	المقصد الثاني: التعويض بمقابل
١٣٦	الخاتمة