

## فهرست مطالب

مقدمه ی دکتر عباس کریمی .....	۹
مقدمه .....	۱۳
<b>بخش اول: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال مفهوم و وضعیت شکلی قراردادهای مشارکت بانکی .....</b>	
قراردادهای مشارکت بانکی .....	۲۱
فصل اول: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در تشخیص و توصیف عقود مشارکتی .....	۲۱
مبحث اول: تعریف عقود مشارکتی و بررسی دیدگاه رویه قضایی .....	۲۲
بند اول: قرارداد مشارکت مدنی .....	۲۲
بند دوم: قرارداد مشارکت حقوقی .....	۲۷
بند سوم: قرارداد سرمایه گذاری مستقیم .....	۲۹
بند چهارم: قرارداد مضاربه .....	۳۱
بند پنجم: قرارداد مزارعه .....	۳۴
بند ششم: قرارداد مساقات .....	۳۵
مبحث دوم: شرایط تشکیل قراردادهای مشارکتی و تحلیل رویه قضایی موجود .....	۳۶
بند اول: شرایط عمومی قراردادهای مشارکتی .....	۳۶
الف- قصد و رضا .....	۳۷
۱- قصد .....	۳۷
۲- رضا .....	۳۹
ب- اهلیت .....	۴۰
ج - مورد معامله .....	۴۲
د- مشروع بودن جهت معامله .....	۴۲
بند دوم: شرایط اختصاصی قراردادهای مشارکت .....	۴۳
الف- شرایط عمومی قراردادهای مشارکتی .....	۴۳
۱- وجود سهم الشرکه .....	۴۳
۲- تقسیم سود و زیان .....	۴۶
ب- شرایط اختصاصی هر یک از قراردادهای مشارکتی .....	۴۸
۱- شرایط اختصاصی قراردادهای مشارکت مدنی، حقوقی و سرمایه گذاری مستقیم .....	۴۸
۲- شرایط اختصاصی قرارداد مضاربه .....	۵۰
۳- شرایط اختصاصی قرارداد مزارعه .....	۵۴
۴- شرایط اختصاصی عقد مساقات .....	۵۵
مبحث سوم: ویژگی‌های قراردادهای مشارکتی .....	۵۵
بند اول: انتفاعی بودن قرارداد با سود غیرمعین و انتظاری .....	۵۵

## ۶ □ قراردادهای مشارکت بانکی در منظر رویه قضایی

- بند دوم: جایز و لازم بودن ..... ۵۷
- بند سوم: غیرتملیکی و عهدی بودن ..... ۶۰
- بند چهارم: معوض بودن ..... ۶۱
- بند پنجم: مستمر بودن ..... ۶۱
- بند ششم: لزوم نظارت ..... ۶۲
- ۱- نظارت بانک مرکزی ..... ۶۲
- ۲- نظارت بانک عامل ..... ۶۳
- ۳- نظارت سایر افراد ..... ۶۴
- مبحث چهارم: محدودیت‌های انعقاد قراردادهای مشارکتی ..... ۶۵
- بند اول: محدودیت‌های انعقاد قرارداد مشارکت مدنی ..... ۶۵
- بند دوم: محدودیت‌های انعقاد قرارداد مشارکت حقوقی ..... ۶۵
- بند سوم: محدودیت‌های انعقاد قرارداد سرمایه گذاری مستقیم ..... ۶۶
- بند چهارم: محدودیت‌های انعقاد قرارداد مضاربه ..... ۶۷
- بند پنجم: محدودیت‌های انعقاد عقد مزارعه و مساقات ..... ۶۷
- فصل دوم: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال وضعیت شکلی قراردادهای مشارکت بانکی ..... ۶۸
- مبحث اول: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال انعقاد قرارداد به منظور تسویه تسهیلات قبلی ..... ۶۸
- بند اول: صحت قرارداد مشارکت بانکی به منظور تسویه تسهیلات قبلی ..... ۷۰
- الف- نظریه صحت قرارداد مشارکت بانکی به لحاظ غیر معین قلمداد کردن این عقود ..... ۷۰
- ۱- تبیین نظریه غیر معین بودن عقود مشارکت بانکی ..... ۷۱
- ۲- تحلیل نظریه غیر معین بودن عقود مشارکت بانکی ..... ۷۲
- ب- نظریه صحت قرارداد مشارکت بانکی با توجه به معین و مستقل بودن عقد دوم ..... ۷۴
- ۱- تبیین نظریه معین و مستقل بودن قرارداد دوم ..... ۷۵
- ۲- تحلیل نظریه معین و مستقل بودن قرارداد دوم ..... ۷۵
- ج- نظریه صحت قراردادهای مشارکت بانکی به لحاظ تمدید قرارداد دانستن قرارداد دوم ..... ۷۷
- ۱- تبیین نظریه تمدید قرارداد بودن انعقاد قرارداد دوم ..... ۷۷
- ۲- تحلیل نظریه تمدید قرارداد بودن انعقاد قرارداد دوم ..... ۷۸
- بند دوم: نظریه بطلان قراردادهای مشارکت بانکی به منظور تسویه تسهیلات بانکی ..... ۷۹
- الف- تحلیل نظریه بطلان قراردادهای مشارکت بانکی به منظور تسویه تسهیلات قبلی ..... ۸۰

ب- آثار نظریه بطلان قراردادهای مشارکت بانکی به منظور تسویه	
تسهیلات بانکی	۸۳
۱- پرداخت اصل مبلغ تسهیلات و خسارت تأخیر	۸۳
۲- محاسبه براساس عقد قرض الحسنه	۸۸
۳- بی حقی بانک نسبت به قرارداد دوم و رجوع به قرارداد قبلی	۸۹
مبحث دوم: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال سفید امضاء بودن برخی از	
بندهای قرارداد	۹۶
بند اول: تبیین اعتبار اسناد سفید امضاء در حقوق کشور ما	۹۶
بند دوم: بار اثبات دعوی در دعوی اثبات سفید امضاء	۹۸
بند سوم: نحوه رسیدگی به ادعای سفید امضاء بودن اسناد بانکی	۱۰۰
بند چهارم: سفید امضاء بودن سند رهنی	۱۰۵
<b>بخش دوم: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال محتوای قراردادهای</b>	
<b>مشارکت بانکی</b>	۱۰۹
فصل اول: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال ارکان اصلی قراردادهای	
مشارکت بانکی	۱۰۹
مبحث اول: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال نحوه مصرف سرمایه	
مشارکت توسط مشتری	۱۰۹
بند اول: غیر نافذ بودن قرارداد	۱۱۰
الف- قرارداد مشارکت مدنی	۱۱۱
ب- قراردادهای مشارکت حقوقی و سرمایه گذاری مستقیم	۱۱۴
ج- عقود مضاربه، مزارعه و مساقات	۱۱۷
بند دوم: فسخ قرارداد مشارکت	۱۱۸
الف- قرارداد مشارکت مدنی	۱۱۸
ب- قراردادهای مضاربه، مزارعه و مساقات	۱۱۹
بند سوم: استنکاف از اجرای قرارداد و الزام به انجام تعهد	۱۲۱
مبحث دوم: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در مورد اعطای تسهیلات بانکی	
جهت مشارکت در موضوعات فاقد مجوز قانونی	۱۲۲
بند اول: اعطای تسهیلات در موضوعات موافق شرایط تشکیل دهنده عقد	۱۲۴
بند دوم: اعطای تسهیلات در موضوعات مخالف شرایط تشکیل دهنده عقد	۱۲۶
الف- اعطای تسهیلات در قالب عقد مضاربه	۱۲۶
ب- اعطای تسهیلات در قالب عقود مزارعه و مساقات	۱۳۱
فصل دوم: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال شروط ضمن عقد قراردادهای	
مشارکت بانکی	۱۳۴
مبحث اول: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال شروط غیر مبطل قرارداد	۱۳۴
بند اول: شروط صحیح	۱۳۵

## ۸ □ قراردادهای مشارکت بانکی در منظر رویه قضایی

- الف - شرط صفت ..... ۱۳۵
- ب- شرط نتیجه ..... ۱۳۶
- ج - شرط فعل ..... ۱۳۷
- ۱- شرط فعل مثبت مادی ..... ۱۳۷
- ۲- شرط فعل مادی منفی ..... ۱۴۱
- ۳- شرط فعل حقوقی مثبت ..... ۱۴۲
- ۴- شرط فعل حقوقی منفی ..... ۱۴۸
- بند دوم: شروط باطل ..... ۱۶۱
- الف - شرط بی فایده ..... ۱۶۳
- ب- شرط غیر مقدور ..... ۱۶۳
- ج - شرط نا مشروع ..... ۱۶۴
- ۱- شرط عدم رعایت قاعده تسهیم ..... ۱۶۶
- ۲- مسدود (بلوکه) کردن قسمتی از تسهیلات ..... ۱۷۰
- ۳- شرط نرخ خسارت تاخیر تادیه طبقاتی (پلکانی) ..... ۱۷۴
- ۴- درج شروط راجع به تظلم خواهی مشتری ..... ۱۷۸
- ۶- شرط درج قرارداد صلح ضمن عقود بانکی ..... ۱۹۰
- مبحث دوم: تحلیل حقوقی موضع موضع رویه قضایی در قبال شروط مبطل عقد ..... ۱۹۳
- بند اول: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در قبال نرخ سود مشارکت ..... ۱۹۴
- الف- عدم تعیین نسبت تقسیم سود و نرخ سود در قرارداد ..... ۱۹۴
- ۱- قرارداد مشارکت مدنی ..... ۱۹۴
- ۲- قراردادهای مشارکت حقوقی و سرمایه گذاری مستقیم ..... ۱۹۶
- ۳- قراردادهای مضاربه، مزارعه و مساقات ..... ۱۹۷
- ب- تعیین نسبت تقسیم سود و نرخ سود در قرارداد ..... ۲۰۴
- بند دوم: تحلیل حقوقی موضع رویه قضایی در مورد درج شروطی در قرارداد
- جهت عدم توجه ضرر به بانک ..... ۲۰۷
- الف- شرط تعیین سود ثابت در قرارداد ..... ۲۰۹
- ب- شرط عدم توجه ضرر به اصل یا سود (تضمین اصل سرمایه یا سود) قرارداد ..... ۲۱۵
- ۱- شرط تضمین اصل سرمایه ..... ۲۱۶
- ۲- شرط تضمین سود ..... ۲۲۱
- نتیجه گیری و پیشنهاد ..... ۲۲۷
- منابع ..... ۲۴۷