

مختبر الدراسات القانونية والقضائية
كلية العلوم القانونية والاقتصادية والاجتماعية
مكناس

مائة سؤال وسؤال حول عقود الشغل في ضوء التشريع الاجتماعي المغربي

الجزء III

محمد الشرقاوي

أستاذ التعليم العالي متقاعد
ومحامي ب الهيئة مكناس

محمد القرى اليوسفى

أستاذ التعليم العالي بكلية الحقوق
بمكناس

نبيل الكط

أستاذ التعليم العالي مساعد بكلية
الحقوق بالقنيطرة

سلسلة : أبحاث ودراسات

العدد : 12

يونيو 2020



جامعة مولاي إسماعيل
UNIVERSITÉ MOULAY ISMAÏL



كلية العلوم القانونية والاقتصادية والاجتماعية
FACULTÉ DES SCIENCES JURIDIQUES ÉCONOMIQUES ET SOCIALES

الفهرسة :

1	تقديم :
4	السؤال 1 : ما هي عقود الشغل التي نظمتها مدونة الشغل ؟
5	السؤال 2 : كيف نستنتج من مقتضيات مدونة الشغل أن الأصل في عقود الشغل هو عقد الشغل غير محدد المدة ؟
7	السؤال 3 : ما هي حالات اللجوء إلى عقد الشغل محدد المدة ؟
8	السؤال 4 : هل يعتبر الوعد بالتشغيل عقد شغل ؟
10	السؤال 5 : هل تعتبر الاتفاقيات التمهيدية أو المبدئية أو المواربة مقتضيات جديدة تنضاف إلى عقد الشغل و تعدله ؟
12	السؤال 6 : هل يندرج كل من عقد التدرج المهني و عقد التدريب من أجل الإدماج المهني ضمن عقود الشغل ؟
13	السؤال 7 : ما الفرق بين عقد الشغل محدد المدة و العقد لإنجاز شغل معين ؟
14	السؤال 8 : ما الفرق بين عقد الشغل محدد المدة و العقد المؤقت ؟
17	السؤال 9 : ما هي المدة القصوى لفترة الاختبار ؟
21	السؤال 10 : هل يمكن فرض فترة تجربة جيدة عند اضطرار أو تعاقب عقود الشغل ؟
23	السؤال 11 : ما الفرق بين فترة الاختبار و فترة التدريب ؟
24	السؤال 12 : ما هو العقد الموسمي ؟
27	السؤال 13 : ما المقصود بالكافالة التي قد يتحملها الأجير عند مرحلة إبرام عقد الشغل ؟
29	السؤال 14 : من هم الأجراء الذين يستفيدون من الأولوية في التشغيل ؟
31	السؤال 15 : هل يمكن إبرام عقود الشغل من خلال التشغيل المباشر ؟
33	السؤال 16 : إذا كانت مدونة الشغل قد اكتفت بشرعننة عقد الشغل لبعض الوقت من حيث المبدأ دون تنظيمه، فما هي معلم تنظيم ذلك العقد في إطار قانون الشغل المقارن ؟

السؤال 17 : هل يعتبر العمل بالقطعة عقد الشغل ؟	35
السؤال 18 : هل يعتبر عقد الشغل العقد الرابط بين الفقيه و القبيلة ؟	36
السؤال 19 : ما الفرق بين عقد الوضع رهن الإشارة و عقد المهمة ؟	37
السؤال 20 : ما هو عقد الورش ؟	38
السؤال 21 : ما الفرق بين عقد الشغل و عقد المقاولة ؟	41
السؤال 22 : ما هي خصوصيات عقد الشغل المبرم من طرف القاصر ؟	43
السؤال 23 : ما الفرق بين عقد الشغل و عقد الشركة ؟	45
السؤال 24 : إذا كانت الشريعة العامة (مدونة الشغل) قد حددت 15 سنة كحد أدنى للتشغيل، فماذا كان موقف القوانين الخاصة ؟	47
السؤال 25 : ما هي عناصر التمييز بين عقد الشغل وعقد الكراء / التسيير ؟	48
السؤال 26 : ما هي خصوصيات عقد الشغل المبرم من طرف المعاق ؟	49
السؤال 27 : هل يمكن للمشغل استثمار جميع الحالات الخمسة لعقد الشغل محدد المدة بالتعاقب مع نفس الأجير دون أن يتحول ذلك العقد إلى عقد شغل غير محدد المدة ؟	50
السؤال 28 : في إطار حالات عقد الشغل محدد المدة، هل نظمت مدونة الشغل إحلال أجير محل أجير آخر بالشلال (Replacement par cascades) ؟	51
السؤال 29 : هل يمكن للمشغل إبرام عقود شغل محددة متعاقبة مع نفس المشغل تفصل بينها فترة زمنية و ذلك خارج حالة التجديد أو بعد إعماله و دون أن تتحول علاقة الشغل إلى عقد شغل غير محدد المدة ؟	52
السؤال 30 : في إطار الحالات الحصرية لعقد الشغل محدد المدة، ما هو الفرق بين الشغل الموسمي و التزايد في نشاط المقاولة بكيفية مؤقتة ؟	53
السؤال 31 : إذا كان التغيب من نماذج الحالة الأولى لعقد الشغل محدد المدة و عقد المهمة (إحلال أجير محل أجير آخر في حالة توقف عقد الشغل) فكيف نفسر إضافة المشرع لحالة الغياب ضمن حالات عقد المهمة ؟	53
السؤال 32 : إذا كانت مدونة الشغل قد حددت مدة قصوى لعقد الشغل محدد المدة، فهل حددت مدة معينة كحد أدنى ؟	55

- السؤال 33 : هل يمكن تبرير موقف المشرع المغربي الذي ذهب إلى التمييز بين النشاطات الفلاحية و غير الفلاحية بخصوص حالات عقد الشغل محدد المدة ؟ 56
- السؤال 34 : هل يعتبر تجديد عقد الشغل محدد المدة إجراء شكليا تحت طائلة تحويل ذلك العقد إلى عقد شغل غير محدد المدة ؟ 57
- السؤال 35 : هل يلتزم المشغل بإبرام عقد شغل محدد المدة لمدة معينة، ثم يعمد إلى تجديد نفس العقد بمدة أطول أو مدة أقصر، بمعنى هل يلتزم المشغل بنفس المدة الأصلية للعقد عندما يعتزم تجديد العقد محدد المدة ؟ 58
- السؤال 36 : هل جاءت موحدة حالات منع المشغل من اللجوء إلى عقد الشغل محدد المدة و العقد المبرم في إطار مقاولة التشغيل المؤقت ؟ 60
- السؤال 37 : ما هي الحالات التي يتحول فيها عقد الشغل محدد المدة و العقد المؤقت إلى عقد غير محدد المدة ؟ 61
- السؤال 38 : هل يختلف وضع الأجير في إطار عقد الشغل محدد المدة عن وضع الأجير في إطار عقد الشغل غير محدد المدة ؟ 62
- السؤال 39 : ما مصير الحالة الرابعة لعقد الشغل محدد المدة المشار إليها في الفقرة الأخيرة من المادة 16 التي أشارت بشأنها إلى صدور نص تنظيمي ؟ 63
- السؤال 40 : ما هو السقف الزمني للعقد لإنجاز شغل معين ؟ 66
- السؤال 41 : هل يمكن الاتفاق على حالات أخرى لعقد الشغل محدد المدة غير واردة بمدونة الشغل ؟ 67
- السؤال 42 : في إطار العقود الثلاثية، من هو المشغل في عقد المقاولة من الباطن و في العقد المؤقت الذي تبرمه مقاولة التشغيل المؤقت ؟ 68
- السؤال 43 : ما هي حدود حماية أجراء المقاولة الأصلية في عقد المقاولة من الباطن و الأجراء الأصليين للمقاولة المستعملة في إطار عقد الوضع رهن الإشارة ؟ 69
- السؤال 44 : في إطار بعض الشروط الاتفاقية المتضمنة في عقد الشغل (عدم المنافسة أو الاحتكار أو عدم إفشاء السر المهني)، كيف حاولت مدونة الشغل و القضاء حماية الأجير من الشروط غير المنصفة / التعسفية ؟ 71
- السؤال 45 : هل يحق للمشغل تنقل أجيره من منصب شغل إلى آخر أو من مدينة إلى أخرى على الرغم من عدم تضمين هذه الإمكانية في عقد الشغل ؟ 73

السؤال 46 : هل يمكن لعقد الشغل أن يتضمن، شرطا يقضى بتعويض اتفاقي ؟) الشرط الجزائي (74
السؤال 47 : ما هي القيمة القانونية لشرط التنازل المسبق على حقوق الأجير المضمنة بعقد الشغل ؟	77
السؤال 48 : ما هي الشروط الخاصة في عقد الشغل التي تكون في مصلحة الأجير ؟ ...	78
السؤال 49 : ما هي شروط العقد الخاصة المضمنة لفائدة المشغل ؟	79
السؤال 50 : ما هي الشروط الممنوعة في عقد الشغل ؟	80
السؤال 51 : ما المقصود بشرط استرداد مبالغ التكوين المضمن في عقد الشغل ؟	81
السؤال 52 : ما الفرق بين الشروط الصرحية والشروط الضمنية في عقد الشغل ؟	83
السؤال 53 : ما هو معيار شخصية شروط عقد الشغل، و ما هي آثاره على استمرارية ذلك العقد و تعديله ؟	85
السؤال 54 : ما هي الشروط التي لا يتطلب تضمينها في عقد الشغل و تعتبر ملحقة تلقائياً به ؟	86
السؤال 55 : ما هو مصير الشروط الواردة في عقد الشغل محدد المدة، عند تحويله إلى عقد شغل غير محدد المدة ؟	87
السؤال 56 : ما الفرق بين التغيير الجوهرى و التغيير الثانوى لبنود عقد الشغل ؟	89
السؤال 57 : ما المقصود بتأويل عقد الشغل ؟	96
السؤال 58 : ما مصير العقود الجارية عند تغيير المركز القانوني للمشغل ؟	97
السؤال 59 : إذا كان عقد الشغل عقدا رضائيا من حيث المبدأ في ضوء مدونة الشغل، فما هي عقود الشغل المعتبرة - استثناء - عقودا كتابية ؟	105
السؤال 60 : هل يمكن للمشغل أن يدرج في النظام الداخلي أشكالا جدية لعقود الشغل غير واردة بمدونة الشغل ؟	106
السؤال 61 : هل يمكن للمشغل الاتفاق مع النقابة الأكثر تمثيلا على تضمين الاتفاقية الجماعية أشكالا جديدة من عقود الشغل غير واردة بمدونة الشغل ؟	108
السؤال 62 : ما هو أثر الاتفاقيات الجماعية على عقود الشغل ؟	109
السؤال 63 : ما الفرق بين الاتفاقيات الجماعية للشغل و الاتفاقيات الجماعية للشغل ؟	110

السؤال 64 : هل تعتبر عقود شغل تلك العقود التي أبرمت مع الإدارات العمومية (التشغيل بالعقدة) ?	114
السؤال 65 : هل يعتبر عقد شغل تقديم شخص لخدمة ؟	116
السؤال 66 : ما هي طبيعة عقد الشغل المبرم مع دبلوماسي يشتغل بالمغرب ؟	117
السؤال 67 : ما هي طبيعة عقد الشغل المبرم مع بعثة دبلوماسية ؟	118
السؤال 68 : هل يصح إبرام عقد الشغل لإنجاز عمل معين بمناسبة صفة أو ترخيص مؤقت ؟	120
السؤال 69 : ما هي خصوصيات عقد الشغل الأجنبي بالمغرب ؟	121
السؤال 70 : كيف نظم المشرع تشغيل الأجير المغربي خارج وطنه ؟	123
السؤال 71 : ما هو أثر بطلان شرط في عقد الشغل على صحة هذا الأخير ؟	124
السؤال 72 : ما المقصود بعقد شغل محدد المدة للكبار ؟ (CDD Senior)	127
السؤال 73 : ما هو عقد الشغل بدوام جزئي ؟	128
السؤال 74 : ما المقصود بعقد الشغل الموحد ؟ (Contrat de travail Unique)	128
السؤال 75 : ما المقصود بالشغل عن بعد ؟	129
السؤال 76 : ما هو العقد الجماعي أو العقد المشترك ؟ و هل تم اعتماده في القانون المغربي ؟	132
السؤال 77 : ما هي خصوصيات عقد الشغل المبرم بطريقة إلكترونية ؟	133
السؤال 78 : هل يمكن لاتفاقية الشغل الجماعية تعديل مقتضيات عقد الشغل (الفردي) ؟	135
السؤال 79 : هل يعتبر تغيير الاسم التجاري للمقاولة تغييرا في المركز القانوني للشغل أو للأجر ؟	136
السؤال 80 : هل يمكن إبرام عقد الشغل دون تحديد عنصر الأجر ؟	137
السؤال 81 : ما هي خصوصية العقد الرابط بين مشغل وأجزاء متقدمين في السن دون بلوغهم سن التقاعد ؟	139
السؤال 82 : ما المقصود بتحويل عقود الشغل ؟	140
السؤال 83 : ما هي حدود تأثير قرار الإلتحاق على عقد الشغل ؟	143

السؤال 84 : كيف يمكن إثبات علاقة الشغل ؟	146
السؤال 85 : إذا كان الأجير طرفا في عقد الشغل، فما الفرق بين العامل و المستخدم والإطار ؟	147
السؤال 86 : ما هي خصوصيات أحكام عيوب الإرادة في عقد الشغل ؟	149
السؤال 87 : هل يظل عقد الشغل صحيحا حتى ولو لم تتم تسوية وضعية الأجير إزاء الصندوق الوطني للضمان الاجتماعي ؟	152
السؤال 88 : هل يمكن للمشغل أن يأخذ بعين الاعتبار بعض معايير التمييز الواردة في المادة 9 من مدونة الشغل ؟	153
السؤال 89 : هل يوثر بطلان عقد الشغل على استفادة الأجير من التعويض عن حوادث الشغل والأمراض المهنية ؟	154
السؤال 90 : ما هي مكانة مكان و زمان أداء الشغل في مدى توافر عقد الشغل ؟	156
السؤال 91 : ما هي حدود العلاقة بين إلزامية بنود عقد الشغل و مبدأ حرية الشغل ؟	158
السؤال 92 : ما هي تجليات مبدأ حسن النية في عقد الشغل ؟	160
السؤال 93 : لماذا عمد الفقه إلى تصنيف عقد الشغل ضمن العقود الزمنية ؟	164
السؤال 94 : ما المقصود بالتمييز الإيجابي بين عقود شغل الأجراء و حدوده ؟	165
السؤال 95 : هل يعتبر عقد الشغل من صنف عقود الإذعان ؟	167
السؤال 96 : هل يمكن إدراج عقد الشغل ضمن عقود الأعمال ؟	169
السؤال 97 : إلى أي حد استقلت مدونة الشغل في تنظيمها لعقود الشغل عن القواعد العامة للتعاقد المقررة في قانون الالتزامات و العقود ؟	170
السؤال 98 : هل يمكن القول بأن التنظيم التشريعي لعقود الشغل يضمن قدرًا من التوازن في الواقع و المصالح بين طرفيها المشغل و الأجير ؟	174
السؤال 99 : ما هي حدود مساهمة النصوص التنظيمية في التنظيم التشريعي لعقد الشغل ؟	177
السؤال 100 : ما هي منطلقات تحرير عقد شغل ؟	179
السؤال 101 : ما هي حدود صلاحيات مفتش الشغل إزاء عقود الشغل ؟	182
الفهرست :	186

لعل من أبرز موضوعاته قانون الشغل ينتصب بعقد الشغل الذي يمثل - سواء كان رضائيا أو شكليا - منطلق نشوء العلاقة بين المشغل وال أجير . هذا مع العلم بتعذر أنواعه وأختلاف طبيعته وأطراقه بين عقود الشغل الثنائية أو الثلاثية أو الجماعية .

وإذا كان معلوما أن جل نزاعاته الشغل تبرز على إندر فعل الأجير . فإن " القاضي الاجتماعي " لن يشرع في فحص المساطر المستنفدة و لهذا مشرومية ذلك الفصل من دعهما . إلا بعد مروره المسبق على مراحل متعددة منها أساسا خط نوع العقد و تكييفه في إطار تعيين طبيعته و تأويل بنوده و خط سفة الطرفين و لهذا التغيرات الطارئة على المركز القانوني لكل منهما . و كلما بتوفير مقتنياته تشريعية حمانية خاصة ببعض فئاته وأصنافه الأجراء .

إن مهمة " القاضي الاجتماعي " إذا كانت هي ضمان حقوق طرف في علاقة الشغل . فقد اتسع أن هاجسه الأساسي ، بالموازاة . هو ضمان استقرار تلك العلاقة مستديها في ذلك مما أصبح واضحا في مدونة الشغل من أن الأصل في عقود الشغل هو عقد الشغل غير محدد المدة .

كلما لم يغفل هذا العمل العلمي / العلمي الإشارة إلى الدور الماء الذي يضطلع به جهاز تفتيش الشغل إذن عقود الشغل من خلال المهام القانونية المخولة له في مد أطراقه علاقة الشغل منذ مرحلة إبرامها بمختلف أشكال النص و الاستهارة و ذلك في إطار الأحكام التشريعية و التنظيمية المنظمة لعلاقاته الشغل .

و واضح من خلال مراجعة المقتنيات المنظمة لعقود الشغل من حيث طبيعتها و خصوصياتها و أنواعها أن المشرع الاجتماعي قد تبنى نهج تحقيق قدر من التوازن بين حقوق و مصالح طرف في عقد الشغل . و ذلك في إطار روح التوافق بين الفرقاء الاقتصاديين والاجتماعيين و التي سادته الموارد الاجتماعية عقد بلورة مقتنياته مدونة الشغل .



محمد الشرقاوي
أستاذ التعليم العالي متلاع
ومحام ب الهيئة مكناس



محمد القرى اليوسفى
أستاذ التعليم العالي بكلية الحقوق
بمكناس



نبيل الكط
أستاذ التعليم العالي مساعد بكلية
الحقوق بالقنيطرة