

سنة النشر
1445/2023

الاعتبار الشخصي في شركة المساهمة

د. إبراهيم بن مختار

أستاذ القانون الخاص بالمدرسة العليا للتجارة - الجزائر-



5.....مقدمة

الفصل التمهيدي

إطار مفاهيمي تأسيلي

- 11.....تمهيد
- 12.....المبحث الأول: مفهوم الاعتبار الشخصي في التعاقد
- 13.....المطلب الأول: تعريف الاعتبار الشخصي
- 13.....الفرع الأول: تعريف الاعتبار الشخصي في التعاقد عموماً
- 16.....الفرع الثاني: تعريف الاعتبار الشخصي في عقد الشركة
- 17.....الفرع الثالث: تعريف الاعتبار الشخصي في شركة المساهمة
- 21.....المطلب الثاني: أبعاد الاعتبار الشخصي في عقد الشركة
- 22.....الفرع الأول: البعد المؤسس على دوافع التعاقد
- 24.....الفرع الثاني: البعد المؤسس على طبيعة الاعتبار الشخصي
- 24.....أولاً: الاعتبار الشخصي الجامد والاعتبار الشخصي المرن
- 26.....ثانياً: الاعتبار الشخصي الفردي والاعتبار الشخصي المزدوج
- 28.....ثالثاً: الاعتبار الشخصي الأصلي والاعتبار الشخصي المستعار
- 30.....الفرع الثالث: البعد المؤسس على طبيعة الشركة

- المبحث الثاني: خصائص الاعتبار الشخصي في عقد الشركة33
- المطلب الأول: الاعتبار الشخصي ظاهرة اجتماعية بقدر ما هي قانونية33
- المطلب الثاني: الأصل في الاعتبار الشخصي ارتباطه بشركات الأشخاص35
- المطلب الثالث: أصالة الاعتبار الشخصي في عقد الشركة37
- المطلب الرابع: مفهوم الاعتبار الشخصي في عقد شركة متعدد الدلالات39
- المبحث الثالث: خصوصية الاعتبار الشخصي في شركة المساهمة44
- المطلب الأول: شركة المساهمة بين الاعتبار الشخصي والمالي44
- المطلب الثاني: الاعتبار الشخصي غير حاسم في قيام شركة المساهمة45
- المطلب الثالث: تعدد أسس الاعتبار الشخصي في شركة المساهمة48

الفصل الأول

الأساس العقدي للاعتبار الشخصي في شركة المساهمة

- تمهيد53
- المبحث الأول: الحرية التعاقدية في شركة المساهمة54
- المطلب الأول: الاتفاقيات بين المساهمين وشروط إنفاذها55
- الفرع الأول: أهمية الاتفاقيات بين المساهمين ومكانتها55
- أولاً: أهمية الاتفاقيات بين المساهمين56
- ثانياً: مكانة البنود النظامية والاتفاقيات بين المساهمين في القوانين المقارنة58

- 59..... الفرع الثاني: شروط صحة البنود والاتفاقيات بين المساهمين
- 60..... أولاً: الشروط العامة لصحة الاتفاقيات بين المساهمين
- 63..... ثانياً: الشروط الخاصة لصحة الاتفاقيات بين المساهمين
- 63..... أ: مراعاة القوانين المنظمة للشركات
- 67..... ب: مراعاة نظام الشركة
- 68..... المطلب الثاني: فاعلية الاتفاقيات بين المساهمين
- 69..... الفرع الأول: حدود إرادة المساهمين في فرض البنود الاتفاقية
- 69..... أولاً: نطاق تطبيق البنود والاتفاقيات بين المساهمين
- 69..... أ: من حيث الأشخاص
- 73..... ب: من حيث الزمان
- 74..... ثانياً: فاعلية الاتفاقيات بين المساهمين في مواجهة أنظمة الشركات والقوانين التجارية
- 74..... أ: الحرية التعاقدية وأنظمة الشركات
- 79..... ب: الحرية التعاقدية والقواعد الآمرة
- 80..... ج: مصير الاتفاقيات المخالفة للقوانين والأنظمة
- 82..... الفرع الثاني: تنفيذ الشروط والاتفاقيات بين المساهمين
- 83..... أولاً: تنفيذ الاتفاقيات وفقاً للقواعد العامة
- 83..... أ: صعوبة التنفيذ العيني للاتفاقيات

- ب: الاكتفاء بالتعويض كجزاء عن عدم التنفيذ 85
- ثانيا: آليات دعم الاتفاقيات بين المساهمين 86
- أ: شرط التحكيم 86
- ب: الشرط الجزائي 87
- ج: إدخال الشركة في الاتفاقية 87
- المبحث الثاني: مظاهر الحرية التعاقدية بين المساهمين 89
- المطلب الأول: البنود والاتفاقيات المتعلقة برأس مال شركة مساهمة 91
- الفرع الأول: الاتفاقيات المقيدة لتداول الأسهم 92
- أولا: القيود الاتفاقية المسماة، شرط الموافقة 93
- أ: مضمون شرط الموافقة 94
- ب: إجراءات شرط الموافقة 97
- ج: شروط صحة شرط الموافقة 99
- ثانيا: القيود الاتفاقية غير المسماة 101
- أ: اتفاقية عدم التنازل عن الأسهم 101
- ب: الاتفاقية المتضمنة التحديد المسبق للأشخاص المتنازل لهم 106
- الفرع الثاني: الاتفاقيات المتعلقة بملكية الأسهم 108
- أولا: اتفاقية حيازة الأسهم 108
- ثانيا: اتفاقيات تثبيت تركيبة المساهمة في الشركة 111

- أ: اتفاقية عدم الاستحواذ 111
- ب: الاتفاقية المتضمنة شرط المساواة 113
- الفرع الثالث: الاتفاقيات المتعلقة بالحقوق المالية المرتبطة بالأسهم 115
- أولاً: الاتفاقية المتضمنة شرط الأرباح المضمونة 115
- ثانياً: الاتفاقية المتضمنة تحديد الأرباح والخسائر 117
- المطلب الثاني: الاتفاقيات المتعلقة بتنظيم الشركة 121
- الفرع الأول: الاتفاقيات المتعلقة بوضعية المساهمين 121
- أولاً: اتفاقية الخروج الجماعي من الشركة 122
- ثانياً: الاتفاق المتضمن شرط الإقصاء 124
- الفرع الثاني: اتفاقيات تعيين أعضاء مجلس الإدارة 128
- الفرع الثالث: التنظيم الاتفاقي لحق التصويت بناءً على الاعتبار الشخصي 131
- أولاً: الاتفاقية المتضمنة المنع المؤقت من المشاركة في الجمعيات العمومية 132
- ثانياً: التصويت بالوكالة 134

الفصل الثاني

الأساس القانوني للاعتبار الشخصي في شركة المساهمة

- تمهيد: 141
- المبحث الأول: الاعتبار الشخصي في إدارة شركة المساهمة 142
- المطلب الأول: اقتران المسؤولية في شركات المساهمة بالاعتبار الشخصي 143
- الفرع الأول: المركز القانوني للمؤسسين وأعضاء مجلس إدارة شركات المساهمة 144
- أولاً: المركز القانوني للمؤسسين في شركة المساهمة 144
- ثانياً: المركز القانوني لأعضاء مجلس إدارة شركة المساهمة 147
- الفرع الثاني: الطابع الشخصي لمسؤولية المؤسسين وأعضاء مجلس الإدارة 149
- أولاً: نطاق المسؤولية الخاصة للمؤسسين وأعضاء مجلس الإدارة 150
- أ: نطاق المسؤولية الخاصة للمؤسسين 150
- ب: نطاق المسؤولية الخاصة لأعضاء مجلس الإدارة 151
- ثانياً: مظاهر المسؤولية الخاصة للمؤسسين وأعضاء مجلس الإدارة 153
- أ: المسؤولية التضامنية والشخصية للمؤسسين وأعضاء مجلس الإدارة 153
- 1- المسؤولية التضامنية والشخصية للمؤسسين 153
- 2: المسؤولية التضامنية والشخصية لأعضاء مجلس الإدارة 155
- ب: امتداد إفلاس الشركة إلى أعضاء مجلس الإدارة 157

- المطلب الثاني: المتطلبات القانونية لتأسيس وإدارة شركات المساهمة.....160
- الفرع الأول: شروط تأسيس وإدارة شركة مساهمة162
- أولاً: الشروط الشخصية في المؤسس أو عضو مجلس الإدارة162
- أ: شرط الأهلية.....163
- ب: شرط الجنسية.....165
- ج: شرط السن.....168
- ثانياً: الشروط المرتبطة بصفات المساهم170
- أ: شرط النزاهة.....170
- ب: صفة المساهم173
- ج: شرط الكفاءة والمؤهلات175
- د: شرط القبول.....177
- الفرع الثاني: القيود الشخصية على عضوية مجلس إدارة شركة المساهمة.....179
- أولاً: عدم جواز الجمع بين عضوية أكثر من عدد معين من مجالس الإدارة.....180
- ثانياً: عدم جواز الجمع بين عضوية مجلس الإدارة ووظيفة حكومية أو نيابية181
- ثالثاً: عدم جواز الجمع بين عضوية مجلس الإدارة وعضوية مجلس إدارة شركة منافسة183
- رابعاً: الخضوع للرقابة القبلية من الجهات المختصة.....184
- أ: الحصول على البطاقة المهنية لأعضاء مجالس الإدارة الأجانب184
- ب: الحصول على الترخيص أو الاعتماد186

- المطلب الثالث: تعارض المصالح بين الشركة وأعضاء مجلس إدارتها.....186
- الفرع الأول: العقود الخاضعة للترخيص المسبق، الاتفاقيات المنظمة.....189
- أولاً: الأساس القانوني للترخيص المسبق.....190
- ثانياً: ارتباط الترخيص المسبق بالاعتبار الشخصي.....192
- ثالثاً: صور العقود والاتفاقات الخاضعة للترخيص المسبق.....194
- أ: الاتفاقات المباشرة أو غير المباشرة بين الشركة وأحد أعضاء مجلس إدارتها.....195
- ب: الاتفاقات بين الشركة وشركة أخرى يكون القائم بالإدارة مالكا لها أو عضوا بمجلس إدارتها..195
- الفرع الثاني: العقود المحظورة بين الشركة وعضو مجلس إدارتها.....196
- أولاً: ارتباط حظر بعض العقود بالاعتبار الشخصي.....197
- ثانياً: صور الاتفاقيات المحظورة بين الشركة وأعضاء مجلس إدارتها.....198
- أ: القروض.....199
- ب: الكفالات.....200
- المبحث الثاني: الاعتبار الشخصي في نشاط الشركة.....201
- المطلب الأول: القيود القانونية على تداول الأسهم اعتباراً لشخص المساهم.....202
- الفرع الأول: حضر تداول أسهم الضمان.....204
- الفرع الثاني: تقييد تداول الأسهم العينية.....208
- الفرع الثالث: تقييد التنازل عن أسهم الشركة في حالة التصفية.....211
- الفرع الرابع: حضر التنازل عن أسهم المديرين في حالة إفلاس الشركة.....212

213.....	المطلب الثاني: الاعتبار الشخصي المرتبط بهيكل الملكية في الشركة
214.....	الفرع الأول: المساهمات المتقابلة
218.....	الفرع الثاني: الالتزام بالتصريح بتجاوز حدود المساهمة
221.....	الفرع الثالث: الأسهم ذات الأفضلية في الاكتتاب
223.....	الفرع الرابع: طلب الشركة التعريف بمساهميها بالأسهم لحاملها
228.....	المطلب الثالث: تأثير حق التصويت بالاعتبار الشخصي
229.....	الفرع الأول: أثر الاعتبار الشخصي في المنع الاحترازي من حق التصويت عند تعارض المصالح
230.....	أولاً: الاعتبار الشخصي يبرر المنع من التصويت لأصحاب الحصص العينية
233.....	ثانياً: الاعتبار الشخصي يبرر المنع من التصويت للمستفيد عند إلغاء حق التفاضل في الاكتتاب
234.....	الفرع الثاني: الخروج على مبدأ التناسب اعتباراً لشخص المساهم
235.....	أولاً: الأسهم ذات الصوت المتعدد
237.....	ثانياً: الأسهم ذات الصوت المزدوج
241.....	خاتمة
243.....	قائمة المصادر والمراجع
259.....	فهرس المحتويات