

راشد راشد

الأوراق التجارية الافلاحي والتحويلية القضائية في القانون التجاري الجزائري



ديوان المطبوعات الجامعية

القسم الأول
الأوراق التجارية

— مقدمة

الباب الأول

السفتجة والسند للأمر

الفصل الأول

دور وطبيعة السفتجة

— المبحث الأول : دور السفتجة 5

1 — السفتجة أداة وفاء 5

2 — السفتجة أداة ائتمان 6

3 — تدخل البنوك وأثره على السفتجة 6

— المبحث الثاني : الطبيعة القانونية للسفتجة 7

1 — العلاقة الأساسية 8

2 — الالتزام الصرفي 8

3 — تأثير تسليم السفتجة على العلاقة الأساسية 9

4 — تأثير العلاقة الأساسية على الالتزام الصرفي 9

5 — التفسيرات المقترحة 10

أ — نظرية حوالة الحق 10

ب — تحليل العملية بمقتضى مفهومى التجديد والائابة 11

ج — نظرية الالتزام بالارادة المنفردة 12

الفصل الثاني

انشاء السفتجة

— المبحث الأول : 14

- 1 - التسمية 16
- 2 - الأمر المطلق بدفع مبلغ معين 16
- 3 - تحديد اسم المسحوب عليه ومكان الاداء 17
- 4 - ميعاد الاستحقاق 18
- 5 - تاريخ ومكان انشاء السفتجة 19
- 6 - حذف البيانات الاجبارية 20
- 7 - السند المشتمل على بيانات تخفي الحقيقة 20
- 8 - السفتجة الناقصة 21
- 9 - البيانات الاختيارية 22
- 10 - مبدأ استقلال التوقيع 23
- 11 - تعدد النظائر والنسخ 24
- المبحث الثاني : الساحب 25
- 1 - الرضى والأهلية 26
- أ - الرضى 26
- ب - الأهلية 27
- 2 - مصلحة الساحب 28
- أ - سحب السفتجة لفائدة الساحب 29
- ب - سحب السفتجة على الساحب نفسه 29
- ج - سحب السفتجة بواسطة وكيل 29
- د - سحب سفتجة لحساب الغير 30
- المبحث الثالث : تسليم السفتجة للمستفيد 31
- 1 - تعيين المستفيد 32
- 2 - السفتجة للأمر 32
- 3 - السفتجة ليست للأمر 32
- 4 - العلاقات القانونية بين الساحب والمستفيد 33
- المبحث الرابع : حق الدائن تجاه المسحوب عليه 34

- 1 - مقابل الوفاء 34
- أ - مميزات مقابل الوفاء 35
- ب - أثر انعدام مقابل الوفاء 35
- ج - ملكية مقابل الوفاء 36
- 2 - صفات المجاملة 37
- أ - استعمال صفات المجاملة 37
- ب - صحة سفتجة المجاملة 37
- ج - آثار بطلان سفتجة المجاملة 38
- د - العقوبات الجزائية 39

الفصل الثالث

التظهير

- المبحث الأول : أشكال وأنواع التظهير وشروطه 40
- 1 - التظهير من حيث الشكل 41
- أ - التظهير الاسمي 41
- ب - التظهير على بياض 41
- ج - التظهير للحامل 42
- د - التظهير الجزئي والتظهير الشرطي 42
- 2 - أنواع التظهير 43
- 3 - شروط التظهير 43
- أ - تسلسل التظهيرات 44
- ب - التمتع بسلطة التظهير 45
- ج - الاستفادة من التظهير 45
- د - الفترة التي يجوز خلالها إجراء التظهير 46
- هـ - منع التظهير من قبل المظهر 47
- آثار التظهير 47
- 1 - حقوق الحامل الجديد 47
- 2 - التزام المظهرين بالضمان 49

- 3 - عدم التمسك بالدفع 50
- المبحث الثالث : التطهير من الخير . ناقلة للملكية 54
- 1 - التطهير التوكيلي 55
- أ - أشكاله 55
- ب - الوضعية القانونية للوكيل 55
- ج - الوكالة بالحصول الممنوحة بمقتضى تطهير
ناقل للملكية 56
- 2 - التطهير التأميني 57
- أ - أشكاله 57
- ب - الوضعية القانونية للدائن المرتهن 58

الفصل الرابع القبول والضمان الاحتياطي

- المبحث الأول : القبول 60
- 1 - التقديم للقبول 60
- أ - الشروط المتعلقة بالتقديم 62
- ب - مهلة التقديم 63
- 2 - شروط القبول 63
- أ - الشروط الموضوعية 64
- ب - الشروط الشكلية 65
- 3 - الصفة القطعية 66
- 4 - آثار القبول 66
- أ - التزام المسحوب عليه 67
- ب - إقامة القرينة على وجود مقابل الوفاء 67
- ج - تطهير الدفع 68
- د - الآثار الاستثنائية 69
- 5 - رفض القبول وآثاره 69

- أ- آثار رفض القبول 69
- ب - القبول بالتدخل 70
- المبحث الثاني : الضمان الاحتياطي 71
- 1- الأشخاص الذين يمكنهم تقديم الضمان الاحتياطي 72
- 2 - المدين المضمون 72
- 3 - محل الضمان الاحتياطي 73
- 4 - الضمان الاحتياطي من حيث الشكل 74
- أ- كتابة الضمان على السفتجة او على الورقة المتصلة بها 74
- ب - كتابة الضمان في محرر مستقل 75
- 5 - آثار الضمان الاحتياطي 76
- أ- علاقات الضامن مع الحامل 76
- ب - علاقات الضامن مع المدين المضمون 77
- ج - علاقات الضامن مع الموقعين الآخرين للسند 78

الفصل الخامس

الأداء والرجوع

- المبحث الأول : أداء مبلغ السفتجة 80
- 1 - الاستحقاق 81
- أ- الأداء بمجرد الاطلاع 81
- ب - الأداء بعد مدة من الاطلاع 81
- ج - الأداء في يوم محدد 82
- د - الأداء بعد مدة معينة من تاريخ تحرير السفتجة 82
- 2 - تمديد أجل الاستحقاق 83
- أ- حالة القوة القاهرة 84
- ب - الحالة المنصوص عليها في المادة 462 85
- ج - الاتفاق 85
- 3 - التقديم من أجل الأداء 86

أ - تحديد الحامل الشرعي	87
ب - الأشخاص الذين يجب ان تقدم اليهم السفتجة ..	88
ج - التحريات التي يجريها الشخص الذي تقدم اليه السفتجة	89
د - منع المعارضة في الأداء	89
هـ - الأداء بالتدخل	91
4 - كيفيات الأداء	93
أ - الأداء الكامل	93
ب - الأداء الجزئي	94
ج - عملة الأداء	94
د - الأداء عن طريق الشيك أو الحوالة	95
- المبحث الثاني : الاحتجاج	96
1 - ضرورة الاحتجاج	97
أ - احتجاج عدم القبول	97
ب - احتجاج عدم الأداء	98
ج - المكان الذي يجب فيه اقامة الاحتجاج	99
د - شرط الرجوع بدون مصاريف	100
هـ - شرط الاعفاء من الاحتجاج او المهلة	101
2 - شكليات ومواعيد الاحتجاج	102
أ - شكليات الاحتجاج	102
ب - المواعيد	102
- المبحث الثالث : الرجوع الصرفي	103
1 - الرجوع قبل الاستحقاق	104
2 - سقوط حق رجوع الحامل المهنل	105
3 - مبلغ الرجوع	108
4 - ممارسة الرجوع	109

أ - الاخطارات	109
ب - الرجوع الودي	110
ج - الرجوع القضائي	111
د - سفتجة الرجوع	112
المبحث الرابع : التقادم	113
1 - مدد التقادم	113
2 - قطع التقادم ووقفه	115
3 - أثر التقادم	116
4 - مدى شمول التقادم	117

الفصل السادس

السند للأمر

1 - تعريف السند للأمر	119
2 - البيانات الاجبارية	119
3 - أثر اهمال أحد البيانات الاجبارية	121
4 - الطبيعة التجارية أو المدنية	122
5 - أحكام السفتجة المطبقة على السند للأمر	122

الباب الثاني

الشيك

الفصل الأول

أنواع الشيك

المبحث الأول : الشيك العادي	128
1 - البيانات الاجبارية	129
2 - التاريخ المزور	130
3 - البيانات الاختيارية	131
4 - تعدد النظائر	132

132	المبحث الثاني : الشيكات الخاصة
133	1 - الشيك المخطط
133	أ - فائدته
134	ب - أشكاله
134	ج - أدائه مبلغ الشيك المخطط
135	د - تداول الشيك المخطط
136	هـ - الشيك المعد للقيد في الحساب
136	2 - الشيك المعتمد
138	3 - شيك المسافرين

الفصل الثاني إصدار الشيك وتداوله

140	المبحث الأول : إصدار الشيك
140	1 - الساحب
141	أ - السبب الغير مشروع
142	ب - الأهلية والسلطة
143	2 - المسحوب عليه
144	3 - المستفيد
147	4 - مقابل الوفاء
147	أ - ضرورة وجود مقابل الوفاء
149	ب - ملكية مقابل الوفاء
150	ج - عقوبة انعدام مقابل الوفاء
151	د - الدعوى المدنية الممارسة من طرف الحامل
151	المبحث الثاني : تداول الشيك
152	1 - آثار التظهير
153	2 - التظهير للمسحوب عليه
152	3 - التظهير التوكيلي

الفصل الثالث الأداء والرجوع

- المبحث الأول : الأداء 155
- 1 — مكان التقديم 157
- 2 — مهلة التقديم 157
- 3 — التحقق من حق الحامل 158
- 4 — كيفية الأداء 161
- المبحث الثاني : الرجوع لعدم الأداء 162
- 1 — الاحتجاج 162
- 2 — إهمال الحامل 163
- 3 — الرجوع 164
- 4 — التقادم 165
- النصوص القانونية المطبقة على الأوراق التجارية 167

القسم الثاني الافلاس والتسوية القضائية

- مقدمة 217

الباب الأول

شروط وتنظيم الافلاس والتسوية القضائية

الفصل الأول

الشروط الموضوعية لافلاس والتسوية القضائية

- المبحث الأول : صفة التاجر 221
- 1 — التاجر ، شخص طبيعي 222
- أ — التحقق من صفة التاجر 222
- ب — القصر والممنوعون من ممارسة التجارة 222
- ج — التاجر الذي اعتزل التجارة 223
- د — شهر الافلاس بعد الموت 223

هـ - ممارسة التجارة باسم مستعار 224

2 - التاجر ، شخص معنوي (الشركات التجارية) 224

أ - شركة التضامن 224

ب - شركة المساهمة والشركة ذات المسؤولية

المحدودة 225

ج - الشركة الفعلية والشركة الباطلة 226

د - الشركة المنحلة 227

- المبحث الثاني : التوقف عن الدفع 227

1 - ماهية التوقف عن الدفع 227

2 - طبيعة الديون 228

3 - عدد الديون وأهميتها 230

4 - التوسع في مفهوم التوقف عن الدفع 230

5 - تاريخ التوقف عن الدفع 231

6 - اثبات التوقف عن الدفع 232

- المبحث الثالث : الاختيار ما بين التسوية القضائية والافلاس 232

1 - التسوية القضائية الاجبارية 234

2 - الافلاس الاجباري 234

3 - الافلاس الاختياري 235

4 - تحول التسوية القضائية الى افلاس 235

الفصل الثاني

كيفية شهر الافلاس والتسوية القضائية

- المبحث الأول : تقديم طلب شهر الافلاس والتسوية القضائية 238

1 - الطلب المقدم من طرف الدائن 238

2 - الطلب المقدم من طرف المدين 239

- المبحث الثاني : الفتح الافلاس او التسوية القضائية ، تلقائيا ، من طرف المحكمة 240

- 242 - المبحث الثالث : الحكم المعلن للافلاس أو التسوية القضائية
- 243 1 - مضمون الحكم
- 243 2 - اجراءات شهر الحكم
- 244 3 - طرق الطعن

الفصل الثالث

تنظيم الافلاس والتسوية القضائية

- 246 - المبحث الأول : مركز المدين

- 246 1 - المدين في التفليسة
- 247 2 - المدين في التسوية القضائية

- 247 - المبحث الثاني : وكيل التفليسة

- 248 1 - تعيين وكيل التفليسة وطبيعة مهامه
- 248 2 - مهام وكيل التفليسة
- 249 أ - التصرفات التي ينجزها عند ابتداء مهامه
- 250 ب - تحصيل الديون
- 250 ج - بيع المنقولات
- 251 د - بيع العقارات
- 251 هـ - الدعاوي والتصالح والتحكيم
- 253 و - ايداع الأموال
- 253 ز - الاستمرار في الاستغلال

- 254 - المبحث الثالث : القاضي المنتدب

- 254 1 - مهام القاضي المنتدب
- 225 2 - سلطة البحث
- 256 3 - قرارات القاضي المنتدب

- 257 - المبحث الرابع : جماعة الدائنين

- 258 1 - الطبيعة القانونية لجماعة الدائنين
- 260 أ - طبيعة حقوق جماعة الدائنين

- ب - طبيعة ديون جماعة الدائنين 261.....
- 2 - تركيب جماعة الدائنين 261.....
- أ - استنادا على تاريخ نشوء الدين 262.....
- ب - استنادا على صفة الدائن 262.....
- 3 - وقف الاجراءات الفردية 264.....
- 4 - الرهن الرسمي الجبري المخول لجماعة الدائنين 266.....
- أ - فائدة الرهن 266.....
- ب - شرط الرهن 266.....
- ج - أثر الرهن 267.....

الباب الثاني

آثار الحكم على تصرفات المدين وذمته المالية

الفصل الأول

غل يد المدين وحصر ديونه

- المبحث الأول : غل يد المدين 268.....
- 1 - الأموال والتصرفات الخاضعة لقاعدة غل اليد 269.....
- أ - التصرفات القانونية 269.....
- ب - الدعاوي 270.....
- ج - الأموال التي يمتلكها المدين في المستقبل 270.....
- 2 - الأموال والتصرفات التي تخرج عن نطاق غل اليد 271.....
- أ - الأموال التي لا تقبل الحجز 271.....
- ب - النشاط الشخصي للمفلس 272.....
- ج - الدعاوي التي يجب أن ترفع من قبل المفلس
- أ - أو ضده 272.....
- المبحث الثاني : حصر ديون المدين 273.....
- 1 - تحقيق وقبول الديون 274.....
- أ - تحقيق الديون 275.....
- ب - قبول الديون 275.....

- ج - ايداع كشف الديون والمطالبات 276
- 2 - تعدد الملتزمين بدين واحد 278
- أ - افلاس أحد المدينين 278
- ب - افلاس جميع الملتزمين بالدين في آن واحد .. 279
- ج - افلاس الملتزمين بالدين ، تباعا 280
- د - انضمام الدائن بالمبلغ الناتج بعد طرح الجزء
المحصل عليه قبل التوقف عن الدفع 280

الفصل الثاني

عدم نفاذ تصرفات المدين المبرمة خلال فترة الرتبة

- المبحث الأول : عدم النفاذ الوجوبي 282
- 1 — نقل الملكية على سبيل التبرع 283
- 2 — عقود المعاوضة التي يتجاوز فيها التزام المدين ، بكثير ،
التزام الطرف الآخر ... 283
- 3 — الوفاء بالديون 284
- أ — الوفاء بديون غير حالة 284
- ب — الوفاء بديون حالة بغير النقود أو الأوراق
التجارية أو التحويل أو أية كيفية أخرى من
كيفية الوفاء العادية 285
- ج — أثر الدعوى 286
- 4 — التأمينات العينية المبرمة لضمان ديون سابقة 286
- المبحث الثاني : عدم النفاذ الجوازي 283
- 1 — التصرفات الخاضعة لعدم النفاذ 283
- 2 — شرطا عدم النفاذ 290
- 3 — آثار عدم النفاذ 291

الباب الثالث

الحقوق المحفوظة في التفليسة

الفصل الأول

حقوق المتعاقدين مع المفلس والمالكين للأشياء المحبوسة لدى

— المبحث الأول : حقوق المتعاقدين قبل اعلان الحكم بالافلاس 292 -

1 — فسخ العقود 293

أ — الفسخ القضائي 293

ب — الفسخ بقوة القانون 294

ج — الشرط الفاسخ 294

د — تعويض الأضرار في حالة الفسخ 295

2 — تنفيذ العقود من طرف وكيل التفليسة 296

أ — قرار وكيل التفليسة 296

ب — الآثار المترتبة على تنفيذ العقد 297

3 — القواعد الخاصة ببعض العقود 297

أ — الكراء العقاري 297

ب — عقد العمل 299

ج — عقد التأمين 300

— المبحث الثاني : حقوق المالكين للأشياء المحبوسة من طرف المفلس (الاسترداد) . 301

1 — استرداد المنقولات 302

2 — استرداد الأوراق التجارية 303

الفصل الثاني

حقوق أصحاب الامتياز والدائنين المرتهنين

— المبحث الأول : الامتياز العام 304

1 — امتياز المصاريف القضائية 304

2 — امتياز الخزينة العامة 305

3 — امتياز الأجور والتعويضات والتوابع 305

— المبحث الثاني : الامتياز الخاص 306

1 — الامتياز الخاص الواقع على عقار 306

2 - الامتياز الخاص الواقع على منقول 307

أ - امتياز بائع المنقول 307

ب - امتياز مؤجر العقار 312

المبحث الثالث : الرهن 315

1 - الرهن العقاري (الحيازي والرسمي) 315

2 - رهن المنقول 317

الباب الرابع

انتهاء الافلاس والتسوية القضائية

الفصل الأول

الصلح القضائي

المبحث الأول : إبرام الصلح 321

1 - التصويت على الصلح 322

أ - جمعية المتصلحين 322

ب - الأغلبية المزدوجة 324

2 - المعارضة في الصلح والمصادقة عليه 326

أ - المعارضة 326

ب - المصادقة على الصلح 327

المبحث الثاني : الصفة النهائية للصلح ومضمونه 329

1 - الصفة النهائية للصلح 229

أ - استحالة إسقاط الدين كله 330

ب - استحالة تعديل طبيعة حق الدائن 330

ج - احترام المساواة بين الدائنين 331

2 - مضمون الصلح 331

أ - الصلح مع التخفيض من الديون 331

ب - الصلح مع تأجيل الوفاء بالديون 332

ج - الصلح مع التنازل عن الأصول 332

- 333 المبحث الثالث : آثار الصلح
- 334 1 - انتهاء غل اليد
- 335 2 - تعيين مندوب لتنفيذ الصلح
- 335 3 - بقاء الرهن الرسمي الممنوح لجماعة الدائنين
- 335 المبحث الرابع : ابطال الصلح وفسخه
- 336 1 - الابطال
- أ - سببا الابطال (اخفاء الأموال والمبالغة
- 336 في الديون)
- 337 ب - انعدام الأثر الرجعي للحكم بالابطال
- 338 ج - تحول التسوية القضائية الى افلاس
- 338 2 - الفسخ
- أ - سبب الفسخ
- 338 ب - أثر الفسخ
- 339 الفصل الثاني
- حالة الاتحاد ورد الاعتبار
- 340 المبحث الأول : حالة الاتحاد
- 341 1 - سير عمليات الاتحاد
- أ - تحصيل الديون والحقوق
- 341 ب - بيع المنقولات
- 342 ج - بيع العقارات
- 342 د - الوفاء بالديون
- 343 هـ - ترتيب مختلف أصناف الدائنين
- 344 2 - انحلال الاتحاد
- 347 المبحث الثاني : رد الاعتبار التجاري
- 349 1 - رد الاعتبار القانوني
- 349 2 - رد الاعتبار الالزامي
- 350 3 - رد الاعتبار الجوازي

- 4 - إجراءات رد الاعتبار 351
- 5 - آثار رد الاعتبار 352

الفصل الثالث جرائم الافلاس

- المبحث الأول : التفليس 353
- 1 - حالات التفليس بالتدليس 354
- 2 - حالات التفليس بالتقصير الوجوبي 354
- 3 - حالات التفليس بالتقصير الجوازي 355
- 4 - قواعد المتابعة 356
- 5 - العقوبات 357
- المبحث الثاني : جرائم مديري الشركات 359
- 1 - الأفعال المعاقبة بعقوبات التفليس بالتدليس 359
- 2 - الأفعال المعاقبة بعقوبات التفليس بالتقصير 359
- 3 - سقوط الحق 361
- المبحث الثالث : جرائم أخرى 361
- 1 - وكيل التفليسة 361
- 2 - أقرباء المدين 362
- 3 - الدائنون 362
- 4 - الغير 363
- النصوص القانونية المطبقة على الافلاس والتسوية القضائية 365
- المراجع 406