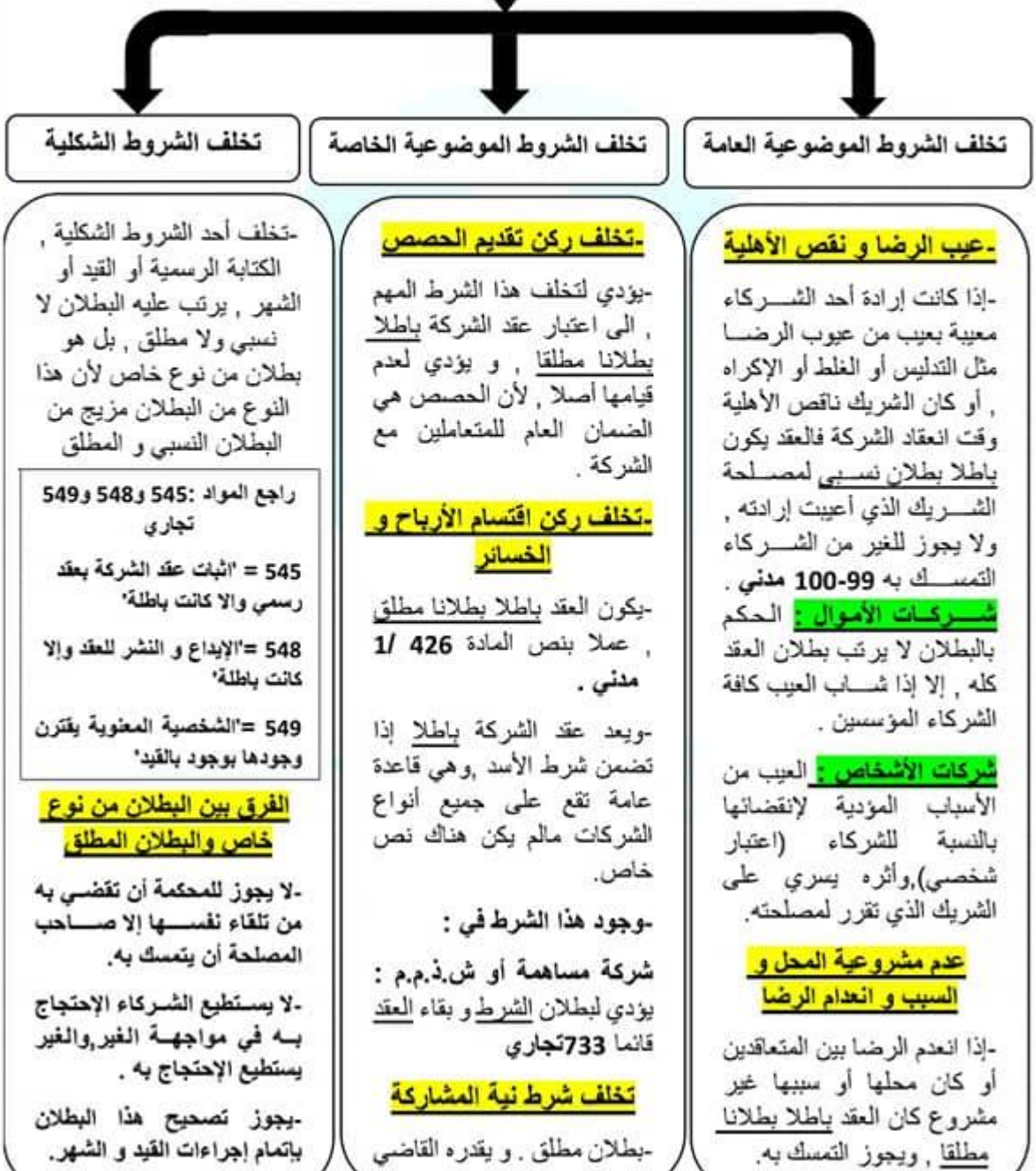


ملخص للدرس الثالث

الجزء المترتب عن تخلف شروط عقد الشركة

تخلف أحد الأركان المذكورة سابقا يؤدي لبطلان الشركة بشكل مطلق أو نسبي أو بطلان من نوع

خاص



جواز تصحيح البطлан و آثاره (نظرية الشركة الفعلية 2/418 مدني)

تصحيح البطلان يقتصر على إزالة مسبباته وهي الأسباب الغير مشروعة مثل عدم قانونية موضوع الشركة , و تترتب على البطلان آثار مهمة أهمها نظرية الشركة الفعلية.

آثار تطبيق نـ الشركة الفعلية

آثارها في مواجهة الشركة

- تحتفظ الشركة التي حكم ببطلتها بشخصيتها المعنوية بين فترتي انشائها الى غاية الحكم ببطلتها .

- فتعتبر جميع تصرفاتها آنذاك صحيحة و التزاماتها قائمة في مواجهة الغير مثل دفع الضرائب , و يجوز شهر افلاسها إذا توقفت عن دفع ديونها .

آثارها فيما بين الشركاء

- تنقسم الأرباح و الخسائر في حالة الحكم ببطلتها و تصفية الشركة حسب ما هو مدون في العقد التأسيسي 425 مدني.

آثارها في علاقة الشركة مع الغير

- جميع التصرفات التي قامت بها الشركة مع الغير صحيحة , إلى غاية الحكم ببطلتها , ويحق لدائني الشركة التمسك به , و يكون لهم الحق بالتنفيذ على أموال الشركة و شهر افلاسها و اقتسام أموالها لإستغاء ديونها

آثار البطلان - الشركة الفعلية

- لنحدد آثار البطلان يجب أن نميز بين حالتين :

الحالة الأولى : أن لا تمارس الشركة أي نشاط , فيبطل عقد الشركة في هذه الحالة بأثر رجعي و يعتبر العقد كأن لم يكن , ويسترجع كل شريك ما قدمه من حصص .

الحالة الثانية : تقوم هنا الشركة بنشاط و بإبرام عقود , و بعدها يصدر حكم ببطلتها , فالبطلان هنا لا يكون بأثر رجعي , حماية للغير حسن النية الذي تعامل مع الشركة , ولهذا ابتدع الفقه نظرية الشركة الفعلية التي تباشر نشاطات قبل الحكم ببطلتها , بمعنى أن الشركة كانت موجودة بشكل فعلي و ليس قانوني , و جميع الأعمال التي قامت بها من انشائها للحكم ببطلتها صحيحة.

شروط تطبيق هذه النظرية

1- ضرورة ممارسة الشركة لنشاط فعلي

2- تطبيق هذه النظرية إلا في حالة البطلان النسبي و الخاص

- تخلف الشكالية أو عيب الرضا

تصحيح البطلان 735 ق.ت

- أمثلة عن التصحيح :

- إذا كان عقد الشركة غير مكتوب أو غير مشهر فإنه يجب تصحيحه بالكتابة الرسمية و القيام بإجراءات الشهر اللازمة.

- عدم اكتمال الشركة للنصاب القانوني للشركاء , فيجب إضافة شركاء جدد لحد توفر العدد المطلوب .

- فتمنح المحكمة أجل من أجل تصحيح البطلان بناء على طلب من له مصلحة أو من تلقاء نفسها

- تصحيحه في حالة إذا شاب رضا أحد الشركاء عيب أو نقص أهلية , عن طريق إنذار الشركة أو الشريك الذي أصيب بعيب , وإلا له الحق في رفع دوى البطلان خلال 6 أشهر من الإنذار , وعند رفع الدعوى تصحح البطلان الشركة عن طريق شراء حقوق الشريك الذي أصابه عيب.

- تنتقضي دعوى بطلان الشركة بالتقادم بإنقضاء 3 سنوات من يوم العلم بسبب البطلان 740 تجاري , وللمتضرر التعويض.