

علاقة الشركة القابضة بالشركات التابعة: دراسة في الآثار المترتبة عليها

في القانون الليبي

محمد محمد محمد الدحير

(الرقم الجامعي 4170001)

بحث مقدم لنيل درجة الدكتوراة في القانون

كلية الشريعة والقانون

جامعة العلوم الإسلامية الماليزية

نيلاي

2019م

الإقرار

بسم الله الرحمن الرحيم

إني أقر وأعترف بأن هذه الرسالة من عملي وجهدي الشخصي، أما المقتطفات والاقتراسات، فقد أشرت إلى مصادرها في هامش الرسالة .

التوقيع: التاريخ / / 2019م

الاسم :.محمد محمد محمد الدحير

الرقم الجامعي: 4170001

العنوان: M Suites Jalan Ampang

50450 Kuala Lumpur

B-9-10

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

الشكر والتقدير

حمداً لله تعالى والشكر له على توفيقه وامتنانه وصلاة وسلاماً على رسوله صلى الله عليه وسلم
وبعد.

أتقدم بجزيل الشكر والامتنان إلى الأستاذ الفاضل الدكتور منير علي عبد الرّب المشرف الأول على
تفضله بقبول الإشراف على هذا البحث وعلى مساعداته ومساهماته المتواصلة وإرشاداته في كل خطوات
البحث.

وإلى الأستاذ الفاضل الدكتور محمد فيصل بن محمد المشرف الثاني جزيل الشكر والعرفان على
تفضله بقبول الأشراف على هذا البحث وعلى المتابعة والنصح والمساهمة في إنجازه.

وإلى الأساتذة أعضاء لجنة المناقشة لما سبيلوه من جهد في تنقيح وتقييم هذا البحث لهم كل
الشكر والتقدير.

كما أتقدم بالشكر والتقدير إلى القائمين على إدارة الجامعة الإسلامية للعلوم الماليزية، وإلى عميد
مركز الدراسات العليا وكامل الموظفين بالمركز على إرشادهم ومساعدتهم في تذليل كافة الصعوبات سائلاً الله
لهم جميعاً التوفيق والسداد.

كما أتقدم بجزيل الشكر لعميد كلية الشريعة والقانون ورؤساء الأقسام وكافة الأساتذة والعاملين،
وأخص بالذكر منهم الأستاذ الفاضل الدكتور أحمد زاكي الذي كان له دور كبير في إتمام إجراءات تسجيلي
وتذليل كافة الصعوبات للبدء في هذا العمل.

كما أتقدم بأسمى عبارات الشكر والتقدير إلى والدي العزيزين اللذان غرس في حب العلم منذو
الصغر وقدموا لي كل غالي ونفيس، وإلى زوجتي التي تحملت معي الصعاب وكان لها الفضل بعد الله فيما
وصلت إليه الآن، وإلى كل عائلتي، واصدقائي، وكل من ساعدني في إنجاز هذا البحث.

ABSTRAK

Kawalan pentadbiran dan kewangan syarikat induk ke atas anak syarikatnya memerlukan peraturan undang-undang yang bersepadu yang menyelaras semua hak dan kewajipan. Pengawalseliaan hubungan antara syarikat induk dan anak-anak syarikat tidak menjelaskan sejauh mana syarikat induk bertanggung jawab atas hutang anak-anak syarikatnya. Oleh itu, ini menyebabkan kehilangan hak syarikat dan pihak ketiga. Oleh itu, jangka hayat dan penubuhan syarikat induk perlu dianjurkan dengan terperinci. Tujuan kajian ini adalah untuk mengkaji implikasi hubungan antara syarikat induk dan anak-anak syarikat dalam semua aspek perhubungan ini dengan mengkaji dan menganalisis peruntukan dan merangka dan menilai kesan seperti yang disebut dalam undang-undang Libya dan undang-undang Mesir dan Algeria. Selanjutnya, kajian ini akan menumpukan kepada penubuhan model perundangan bersepadu bagi mentadbir kerja syarikat induk dan anak syarikat. Untuk mencapai matlamat ini, penyelidik mengikuti kaedah perbandingan dan analisis untuk menganalisis teks peruntukan syarikat induk dalam undang-undang Libya, dan bandingkan dengan teks-teks yang terdapat dalam undang-undang Mesir dan Algeria, dan pengetahuan tentang kedudukan perundangan Islam terhadap perkara ini, serta menjelaskan implikasi hubungan ini. Kajian itu menyimpulkan bahawa syarikat-syarikat subsidiari secara sah mempunyai aset kewangan berasingan. Walau bagaimanapun, kedaulatan undang-undang ini hanya fatamorgana. Kawalan berpusat yang dijalankan oleh syarikat induk ke atas anak syarikatnya membayangi kedaulatan ini. Oleh itu, anak syarikat tidak lagi bebas daripada kehendak syarikat induk lalu mengakibatkan kehilangan kemerdekaan pentadbiran dan kewangannya. Kebanyakan negara tidak mempunyai peraturan undang-undang yang menunjukkan liabiliti syarikat induk untuk hutang anak-anak syarikatnya. Sebaliknya, negara-negara ini telah menetapkan peruntukan umum mengenai syarikat induk dan anak-anak syarikatnya dan membiarkan badan kehakiman untuk memisahkan tanggungjawab syarikat induk untuk hutang syarikat-syarikatnya. Walau bagaimanapun, kesan penamatan syarikat induk kepada syarikat-syarikat subsidiari adalah kehilangan persepakatan perkongsian dan kawalan dan perpecahan kumpulan syarikat sebagai satu badan tunggal. Lebih-lebih lagi, ini menjejaskan hubungan syarikat induk dengan anak-anak syarikat dan implikasi timbangtara jika ia bersesuaian dengan peraturan perundangan. Walau bagaimanapun, ia tidak bertujuan untuk melakukan kerja yang dilarang atau berunsur rasuah. Oleh kerana kekurangan kajian yang disasarkan undang-undang, penyelidik mencipta model perundangan untuk kerja-kerja syarikat induk dan anak-anak syarikat dalam sektor awam dan swasta.

الملخص

إن السيطرة الإدارية والمالية التي تقوم بها الشركة القابضة على الشركات التابعة لها تحتاج إلى تنظيم قانوني متكامل يبين كافة الحقوق والالتزامات، كما أن تنظيم العلاقة بين الشركة القابضة والشركات التابعة دون توضيح مدى مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة لها، أو تنظيمها بشكل غير دقيق، يسبب في ضياع حقوق الشركات، والغير، وإن كل من انقضاء وانسحاب الشركة القابضة يحتاج إلى تنظيم وتفصيل. يهدف هذا البحث إلى دراسة الآثار المترتبة على علاقة الشركة القابضة بالشركات التابعة في كافة جوانب هذه العلاقة، وذلك بدراسة وتحليل الأحكام واستنباط الآثار الواردة في القانون الليبي، والقانونين المصري، والجزائري، وتقييمها، وبيان موقف الفقه الإسلامي منها، وإنشاء نموذج تشريعي متكامل ينظم عمل الشركة القابضة والشركات التابعة، ولتحقيق هذا الهدف اتبع الباحث المنهج المقارن والتحليلي وذلك لتحليل نصوص أحكام الشركة القابضة في القانون الليبي، ومقارنتها بالنصوص الواردة في كل من القانونين المصري، والجزائري، ومعرفة موقف الفقه الإسلامي بشأنها، وتوضيح الآثار المترتبة على هذه العلاقة، وخلصت الدراسة إلى أهم النتائج الآتية: أن الشركات التابعة بالرغم من أنها تتمتع من الناحية القانونية بشخصية معنوية مستقلة، وبذمة مالية منفصلة، إلا أن هذا الاستقلال القانوني ليس إلا وهماً خادعاً، فالسيطرة المركزية الموحدة التي تمارسها الشركة القابضة على الشركات التابعة لها تفرغ هذا الاستقلال من مضمونه، وبالتالي لم يعد للشركة التابعة إرادة مستقلة عن إرادة الشركة القابضة، الأمر الذي يترتب معه فقدانها لاستقلالها الإداري والمالي، كما أن معظم الدول تفتقد إلى التنظيم القانوني الذي يبين مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة لها، حيث قامت هذه الدول بوضع الأحكام العامة المتعلقة بالشركة القابضة والشركات التابعة لها وتركت للقضاء الفصل في مسؤولية الشركة القابضة عن ديون شركاتها. أن آثار انقضاء الشركة القابضة على الشركات التابعة تتمثل في فقدانها لرابطة الشراكة والسيطرة، وانحسار تجمع الشركات كجسم واحد، وأن العلاقة بين الشركة القابضة والشركات التابعة جائزة إذا تمت وفقاً للضوابط الفقهية، ولم يكن الغرض منها القيام بعمل محرم، أو فاسد، ونظراً لوجود قصور في التشريعات المستهدفة بالدراسة قام الباحث بإنشاء نموذج تشريعي لعمل الشركة القابضة والشركات التابعة في القطاعين العام والخاص.

ABSTRACT

The administrative and financial control of the holding company of its subsidiaries requires an integrated legal regulation that shows all the rights and obligations. The regulation of the relationship between the holding company and the subsidiaries does not clarify the extent to which the holding company is responsible for the debts of its subsidiaries. Thus, these are causing the loss of the rights of companies, and third parties. As such, both the expiration and withdrawal of the holding company needs to be organized and detailed. The aim of this study is to study the implications of the relationship between the holding company and the subsidiaries in all aspects of this relationship by studying and analyzing the provisions and devising the effects mentioned in the Libyan law and the Egyptian and Algerian laws as well as evaluating them. Subsequently, the study will aim towards the establishment of an integrated legislative model governing the work of the holding company and subsidiaries. In order to achieve this goal, the researcher followed the comparative and analytical method to analyze the texts of the provisions of the holding company in the Libyan law, and compare them with the texts contained in both the Egyptian and Algerian laws, and knowledge of the position of Islamic jurisprudence on them, and clarify the implications of this relationship. The study concluded that the subsidiary companies, although legally independent, have a separate financial asset. However, this legal independence is only deceptive. The centralised control exercised by the holding company of its subsidiaries empties this independence. Consequently, the subsidiary is no longer independent of the will of the holding company, which leads to the loss of its administrative and financial independence. Most countries lack the legal regulation that shows the liability of the holding company for the debts of its subsidiaries. Therefore, these countries have established the general provisions concerning the holding company and its subsidiaries and left the judiciary to separate the responsibility of the holding company for the debts of its companies. Nevertheless, the effects of the expiration of the holding company on the subsidiary companies is the loss of the association of partnership and control and the disintegration of the grouping of companies as a single body. Moreover, these affect the relationship of the holding company in the subsidiaries and the implications of the award if it was in accordance with the rules of jurisprudence. However, it was not intended to do the work that is prohibited, or corrupt. Due to the lack of legislation targeted study, the researcher created a legislative model for the work of the holding company and subsidiaries in the public and private sectors.

فهرس المحتويات

الصفحة

ب

المحتويات

ج

الإقرار

د

الشكر والتقدير

هـ

ABSTRAK

و

الملخص

ز

ABSTRACT

م

فهرس المحتويات

ن

قائمة الجداول

س

قائمة القضايا المحكمية

قائمة البنود القانونية

1

الفصل الأول

1

مقدمة

2

مشكلة البحث

3

أسئلة البحث

4

أهداف البحث

5

أهمية البحث

6

حدود البحث

7	منهج البحث
8	الدراسات السابقة
21	خطة البحث

الفصل الثاني : الآثار الإدارية والمالية المترتبة على تبعية الشركات التابعة

للشركة القابضة في القانون الليبي والقانونين المصري والجزائري، وموقف

26 الفقه الإسلامي من ذلك.

المبحث الأول : ماهية الشركة القابضة في التنظيم القانوني الليبي

28 والقانونين المصري والجزائري.

31 المطلب الأول : الشركة القابضة في التنظيم القانوني الليبي.

34 المطلب الثاني : الشركة القابضة في التنظيم القانوني المصري.

المطلب الثالث : الشركة القابضة في التنظيم القانوني الجزائري.

37

المبحث الثاني : آثار تدخل الشركة القابضة في إدارة الشركات

43 التابعة في ضوء أحكام القانون الليبي والقوانين المقارنة.

المطلب الأول : الآثار الإدارية لتدخل الشركة القابضة في إدارة

44 الشركات التابعة في القانون الليبي والقوانين المقارنة.

أولاً : الآثار الإدارية لتدخل الشركة القابضة في إدارة

46 الشركات التابعة في القانون الليبي.

- ثانياً : الآثار الإدارية لتدخل الشركة القابضة في إدارة
- 49 الشركات التابعة في القانون المصري.
- ثالثاً : الآثار الإدارية لتدخل الشركة القابضة في إدارة
- 52 الشركات التابعة في القانون الجزائري.
- المطلب الثاني: الآثار المالية لتدخل الشركة القابضة في إدارة
- 59 الشركات التابعة في القانون الليبي والقوانين المقارنة.
- أولاً: الآثار المالية لتدخل الشركة القابضة في إدارة
- 60 الشركات التابعة في القانون الليبي.
- ثانياً: الآثار المالية لتدخل الشركة القابضة في إدارة
- 63 الشركات التابعة في القانون المصري.
- ثالثاً: الآثار المالية لتدخل الشركة القابضة في إدارة
- 66 الشركات التابعة في القانون الجزائري.
- المبحث الثالث: آثار تدخل وسيطرة الشركة القابضة في إدارة
- 72 الشركات التابعة وفقاً لأحكام الفقه الإسلامي.
- المطلب الأول: آثار تدخل الشركة القابضة في إدارة
- 73 الشركات التابعة وفقاً لأحكام الفقه الإسلامي.
- المطلب الثاني: آثار سيطرة الشركة القابضة على إدارة
- 77 الشركات التابعة وفقاً لأحكام الفقه الإسلامي.

- الفصل الثالث: آثار مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة
- 83 في القانون الليبي والقوانين المقارنة، وموقف الفقه الإسلامي من ذلك
- المبحث الأول: الأساس القانوني لمسؤولية الشركة القابضة في ضوء
- 86 أحكام القانون التجاري وموقف الفقه الإسلامي منه.
- المطلب الأول: الأساس القانوني لمسؤولية الشركة القابضة في ضوء
- 88 أحكام القانون التجاري الليبي والقوانين المقارنة.
- أولاً: الأساس القانوني لمسؤولية الشركة القابضة في ضوء
- 91 أحكام القانون التجاري الليبي.
- ثانياً: الأساس القانوني لمسؤولية الشركة القابضة في ضوء
- 96 أحكام القانون التجاري المصري.
- ثالثاً: الأساس القانوني لمسؤولية الشركة القابضة في ضوء
- 98 أحكام القانون التجاري الجزائري.
- 105 المطلب الثاني: الأساس القانوني لمسؤولية الشركة القابضة في الفقه الإسلامي.

المبحث الثاني: آثار مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة

108 لها في القانون التجاري والفقہ الإسلامي.

المطلب الأول: آثار مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة

115 لها في القانون التجاري.

أولاً: آثار مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة

116 لها في القانون التجاري الليبي.

ثانياً: آثار مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة

118 لها في القانون التجاري المصري.

ثالثاً: آثار مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة

121 لها في القانون التجاري الجزائري.

المطلب الثاني: آثار مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات

127 التابعة لها في الفقہ الإسلامي.

الفصل الرابع: آثار انقضاء أو انسحاب الشركة القابضة

على الشركات التابعة في القانون التجاري والفقہ الإسلامي

136 وإنشاء نموذج تشريعي ينظم العلاقة بينهما.

المبحث الأول: آثار انقضاء أو انسحاب الشركة القابضة على

الشركات التابعة في ظل أحكام القانون التجاري الليبي والقوانين

138 المقارنة وموقف الفقہ الإسلامي منها.

- المطلب الأول: آثار انقضاء أو انسحاب الشركة القابضة على
138 الشركات التابعة في القانون التجاري الليبي والقوانين المقارنة.
أولاً: آثار انقضاء أو انسحاب الشركة القابضة على الشركات
140 التابعة في القانون التجاري الليبي.
ثانياً: آثار انقضاء أو انسحاب الشركة القابضة على الشركات
145 التابعة في القانون التجاري المصري.
ثالثاً: آثار انقضاء أو انسحاب الشركة القابضة على الشركات
149 التابعة في القانون التجاري الجزائري.
المطلب الثاني: آثار انقضاء أو انسحاب الشركة القابضة على
159 الشركات التابعة في الفقه الإسلامي.
المبحث الثاني: نموذج تشريعي ينظم علاقة الشركة القابضة بالشركات
165 التابعة في قطاعي الأعمال العامة والخاصة.
المطلب الأول: نموذج تشريعي لإجراءات تأسيس وإدارة الشركة
167 القابضة والشركات التابعة في القطاع العام.
المطلب الثاني: نموذج تشريعي لمسؤولية الشركة القابضة والشركات
184 التابعة وانقضائهما والنظام المالي لهما في القطاع العام.
المطلب الثالث: نموذج تشريعي لإجراءات تأسيس وإدارة الشركة

193

القابضة والشركات التابعة في القطاع الخاص.

المطلب الرابع: نموذج تشريعي لمسؤولية الشركة القابضة والشركات

204

التابعة وانقضائهما والنظام المالي لهما في القطاع الخاص.

212

الخاتمة والنتائج والتوصيات

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

قائمة الجداول

الصفحة	الجدول
42	الجدول 1.1 مقارنة ماهية الشركة القابضة في القانون الليبي والقانونين المصري والجزائري
	الجدول 1.2 مقارنة الآثار الإدارية المترتبة على علاقة الشركة القابضة بالشركات التابعة لها في القانون الليبي والقانونين المصري والجزائري
55	الجدول 1.3 مقارنة الآثار المالية المترتبة على علاقة الشركة القابضة بالشركات التابعة لها في القانون الليبي والقانونين المصري والجزائري
68	الجدول 2.1 مقارنة الأساس القانوني لمسؤولية الشركة القابضة في ضوء أحكام القانون التجاري الليبي والقانونين المصري والجزائري
102	الجدول 2.2 مقارنة مسؤولية الشركة القابضة عن ديون الشركات التابعة لها في القانون التجاري الليبي والقانونين المصري والجزائري
124	الجدول 3.1 مقارنة آثار انقضاء وانسحاب الشركة القابضة على الشركات التابعة في القانون الليبي والقانونين المصري والجزائري
155	

قائمة القضايا المحكمة

الصفحة

القضية المحكمة

- 96 حكم محكمة النقض المصرية، في الطعن رقم 5432 لسنة 70
القضائية، المنعقد في جلسة 15-04-2007م، دار القضاء
العالي، محكمة النقض المصرية.
www.cc.gov.eg
- 97 حكم محكمة النقض المصرية، في الطعون رقم 5466،5467،6368
لسنة 77 القضائية، المنعقد في جلسة 27-12-2010م، دار القضاء
العالي، محكمة النقض المصرية.
www.cc.gov.eg
- 119 حكم محكمة النقض المصرية، في الطعن رقم 7797 لسنة 78
القضائية، المنعقد في جلسة 14 يناير لسنة 2010م، دار
القضاء العالي، محكمة النقض المصرية.
www.cc.gov.eg
- 120 حكم محكمة النقض المصرية، في الطعن رقم 295 لسنة 70
القضائية، المنعقد في جلسة 8 مارس 2005م، دار القضاء
العالي، محكمة النقض المصرية.
www.cc.gov.eg

قائمة البنود القانونية

الصفحة	البند القانوني
38	الامر رقم 27/96 لسنة 1996م، بتعديل القانون التجاري الجزائري الصادر سنة 1975م.
39	الامر رقم 25/95 الصادر بتاريخ 25-09-1995م بشأن تسيير رؤوس الأموال التجارية التابعة للدولة.
40	الامر رقم 31/96 الصادر بتاريخ 30-12-1996م بشأن التشريع الجبائي الجزائري.
146	الامر رقم 58/75 الصادر بتاريخ 26-09-1975م المتضمن القانون المدني الجزائري، المعدل، والمتمم.
63	اللائحة التنفيذية لقانون قطاع الاعمال العام المصري الصادر بموجب القرار رقم 1590 لسنة 1991م.
31	اللائحة التنفيذية رقم 171 لسنة 2006م للقانون التجاري الليبي الملغي رقم 21 لسنة 2001م.
141	القانون المدني المصري رقم 131 لسنة 1948م.
30	قانون الشركات الأردني رقم 22 لسنة 1997م.
30	قانون الشركات السوداني لسنة 2015م.
30	قانون الشركات الكويتي رقم 15 لسنة 1960م وتعديلاته.

الصفحة	البند القانوني
31	قانون النشاط التجاري الليبي رقم 23 لسنة 2010م.
	قانون رقم 30/90 الصادر بتاريخ 1 ديسمبر لسنة 1990م،
39	بشأن تسيير الاملاك الوطنية الخاصة التابعة للدولة.
108	قانون التجارة المصري رقم 17 لسنة 1999م.
34	قانون قطاع الاعمال العام المصري رقم 203 لسنة 1991م.
166	قانون نظام الشركات التجارية السعودي لسنة 2015م.
	القانون الاتحادي رقم 2 لسنة 2015م بشأن الشركات التجارية
169	لدولة الامارات العربية المتحدة.
199	قانون الشركات التجارية القطري رقم 11 لسنة 2015م.
	المرسوم السلطاني رقم 18 لسنة 2019م بشأن قانون الشركات
168	التجارية العماني.