



جمهورية العراق
وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
معهد العلمين للدراسات العليا
قسم القانون الخاص

نقل الملكية في سوق الأوراق المالية "دراسة مقارنة"

رسالة تقدم بها الطالب

صباح زهير جابر

إلى مجلس قسم القانون في معهد العلمين للدراسات العليا وهي جزء من
متطلبات نيل شهادة الماجستير في القانون الخاص

إشراف

الاستاذ الدكتور احمد سامي المعموري

القانون التجاري

٢٠٢١ م

١٤٤٣ هـ

بِسْمِ اللّٰهِ الرَّحْمٰنِ الرَّحِیْمِ

(يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُم بَيْنَكُم
بِالْبَاطِلِ إِلَّا أَنْ تَكُونَ تِجَارَةً عَنْ تَرَاضٍ مِّنْكُمْ ۚ
وَلَا تَقْتُلُوا أَنْفُسَكُمْ ۚ إِنَّ اللَّهَ كَانَ بِكُمْ رَحِيمًا)

صدق الله العلي العظيم

سورة النساء آية (٢٩)

الاهداء

إلى الذي أمرني بالسجود ولايمك غيره الخلود.....الله جل جلاله
إلى الحبيب المصطفى..... نبينا محمد واله الطيبين الطاهرين سلام الله عليهم
أجمعين

إلى من رحلوا من غير ان يودعوا.....شهداء العراق
إلى ملجأ من الخوف إلى الأمان دائماً..... وطني جزءاً من الوفاء
إلى من تمنيت ان يراني اليوم والدي العزيز.....تغمده الله برحمته الواسعة
إلى الشمعة التي تضيئ حياتي وتنور لي طريق العلم بدعائها والدي..... حفظها الله
إلى كل من كان يتطلع إلى هذا العمل المتواضع..... اساتذتي
إلى من رعوني وشاطروني عناء الدراسة زوجتي واطفالي عرفانا بالجميل
إلى نخري الأول والأخير.....اخواني وأخواتي
إلى الذين وقفوا بجانبني ولو بكلمة..... الطيبين الشرفاء

اهدي هذا الجهد المتواضع

الباحث

شكر و عرفان

الحمد لله الذي بحمده تتم النعم، الذي بعث فينا محمداً - صلى الله عليه واله وسلم- هادياً وبشيراً، الحمد لله على ما أسبغ علينا من نعمٍ ظاهرو باطن، لك الحمد يا رب كما ينبغي لجلال وجهك وعظيم سلطانك.

وبعد ، فلا يسعني وانا في نهاية بحثي إلا ان أتقدم بخالص الشكر والامتنان إلى من تقصر كل كلمات الشكر والعرفان عن الوفاء بحقه أستاذي الفاضل الاستاذ الدكتور احمد سامي المعموري لما قدمه لي طوال مدة الكتابة من النصائح ، والمعلومات القيمة، حتى بدت الرسالة بالشكل الذي عليه، فجزاه الله عني خير جزاء.

وأتقدم بالشكر والامتنان إلى أساتذتي في السنة التحضيرية لمرحلة الماجستير في معهد العلمين لما بذلوه من جهد وإرشاد وهم يرتقون منابر العلم ،داعياً الله لهم بالتوفيق ،ولهم مني كل التقدير والاحترام.

ولا يفوتني ان اشكر كل من قدم لي المساعدة في الإجابة عن كل استفساراتي المتعلقة بالموضوع محل البحث ولاسيما كلية القانون في المثنى متمثلة بعميدها الاستاذ الدكتور حيدر شطاوي والمعاون العلمي الدكتورة ببداء كاظم الموسوي جزاهما الله خيراً.

وأتقدم بالشكر للأستاذ طه أحمد عبد السلام المدير التنفيذي لسوق العراق للأوراق المالية وللأستاذة جيمي أفهم توما مدير العلاقات في سوق العراق للأوراق المالية وللقسم القانوني في سوق العراق للأوراق المالية المتمثل بمشاورها القانوني الأستاذ ليث التميمي والموظفين واطمناً بالذكر الست ثناء الكناني لما قدموا من اجوبة قانونية وشفافية لتساؤلانا .

وأخيراً أتقدم بالشكر الموصول لجميع الاخوة والاخوات القائمين على المكتبات التي زودتني بالعديد من مصادر هذه الرسالة، واطمناً مكتبتنا في معهد العلمين للدراسات العليا ومكاتب العتبات المقدسة في كربلاء والنجف الاشرف.

ولا أنسى أن اشكر كل من ساعدني واعانني على اكمال وانجاز هذه الرسالة فلهم في النفس منزلة وأن لم يسعف المقام لذكرهم فهم أهل الفضل والخير.

سائلاً الله للجميع التوفيق

الباحث

الملخص

يعد نقل ملكية الأوراق المالية في سوق الأوراق المالية من الآثار المهمة التي تترتب على عمليات التداول في السوق والغاية المبتغاة منها، حيث من خلالها تأخذ الحقوق طريقها، التي لا تتم الا بعد الاكمال من عملية تسوية المراكز القانونية للأطراف محل عملية التداول، بمعنى ان نقل الملكية هو الأثر المباشر على عملية التسوية، ذلك ان عملية نقل الملكية في سوق الأوراق المالية لها خصائصها التي تتميز بها عن نقل الملكية بالصورة العادية، وأذ ان الأوراق المالية تتحول إلى قيود حسابية ويتم نقل ملكيتها عن طريق التحويل الحسابي من حساب الوسيط البائع إلى حساب الوسيط المشتري، وكذلك عند دفع الثمن المقابل للأوراق المالية يتم التحويل من حساب الوسيط المشتري إلى حساب الوسيط البائع .

أن نقل ملكية الأوراق المالية في سوق الأوراق المالية تتم على شروط معينة منها بانه لا بد من إفرار الأوراق المالية ويتحقق الإفرار بإتمام عملية التسوية، وكذلك يشترط ان تكون مملوكة للبائع وان لا يكون هناك مانعا قانونيا أو اتفاقيا يمنع من نقل ملكية الأوراق المالية وغيرها من الشروط المطلوب توافرها لنقل الملكية بالصورة العادية .

أن نقل ملكية الأوراق المالية تتم على وفق إجراءات متعددة ومختلفة من ناحية التوقيت الزمني وصولا إلى اتمام نقل ملكية الأوراق المالية في سوق الأوراق المالية، وان لمبدأ التسليم مقابل الدفع أثرا كبيرا في تحديد وقت نقل ملكية الأوراق المالية، ولأهمية التحويل الحسابي في تحديد وقت نقل ملكية الأوراق المالية ثم العروج اليه وبيانه دوره وأثره في ذلك، ولا يخفى على الجميع المخاطر التي تزامن عملية نقل ملكية الأوراق المالية والتي تنوعت إلى مخاطر تشغيلية وأخرى مخاطر ائتمانية، وان الحد من تلك المخاطر والمتمثلة بصندوق ضمان التسوية لها دور كبير في ضمان اتمام نقل ملكية الأوراق المالية، وتحديد المسؤولية المدنية ووسائل فض المنازعات المترتبة على عدم اتمام نقل الملكية في سوق الأوراق المالية .

قائمة المحتويات

ت	الموضوع	الصفحة
	الآية القرآنية	ب
	الاهـداء	ج
	شكر و عرفان	د
	المـلخص	هـ
	المحتويات	و - ح
	المقدمة	٦-١
	الفصل الأول: مفهوم نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	٥١-٧
	المبحث الأول: ماهية نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	٢٦-٨
	المطلب الأول: تعريف وخصائص نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	٢٠-٨
	الفرع الأول: تعريف نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	١٣-٩
	الفرع الثاني: خصائص نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	٢٠-١٣
	المطلب الثاني: شروط نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	٢٦-٢١
	الفرع الأول: شروط نقل الملكية في سوق الأوراق المالية وفق القواعد العامة	٢٤-٢١
	الفرع الثاني: شروط نقل الملكية في سوق الأوراق المالية وفق القوانين الخاصة	٢٦-٢٤
	المبحث الثاني: ذاتية نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	٥١-٢٦
	المطلب الأول: تمييز نقل الملكية في سوق الأوراق المالية عن نقل الملكية في الصورة العادية	٤٢-٢٧
	الفرع الأول: تمييز نقل الملكية في سوق الأوراق المالية عن نقل الملكية في القواعد العامة	٣٤-٢٧
	الفرع الثاني: تمييز نقل الملكية في سوق الأوراق المالية بعد اصدار نظام الايداع المركزي عن نقل الملكية التقليدي في سوق الأوراق المالية	٤٢-٣٤

٥١-٤٢	المطلب الثاني: صور نقل الملكية في سوق الأوراق المالية
٤٨-٤٣	الفرع الأول : نقل ملكية الأوراق المالية في قانون الشركات
٥١-٤٨	الفرع الثاني: نقل ملكية الأوراق المالية في ظل نظام الايداع المركزي
٧٦-٥٢	الفصل الثاني: أحكام نقل الملكية في سوق الأوراق المالية
٧٦-٥٣	المبحث الأول: إجراءات نقل الملكية في سوق الأوراق المالية
٦٢-٥٣	المطلب الأول: إجراءات التداول لنقل الملكية في سوق الأوراق المالية
٥٨-٥٤	الفرع الأول: تلاقي الأوامر وتنفيذها والاجراءات السابقة لها
٦٢-٥٩	الفرع الثاني: الوفاء بالالتزامات والاجراءات التي تسبق المقاصة والتسوية
٧٦-٦٢	المطلب الثاني: الإجراءات التي تسبق نقل الملكية في سوق الأوراق المالية
٦٨-٦٢	الفرع الأول: مرحلة المقاصة لعمليات التداول في سوق الأوراق المالية
٧٦-٦٨	الفرع الثاني: مرحلة التسوية وأثرها على نقل ملكية الأوراق المالية
٩٢-٧٦	المبحث الثاني: وقت نقل ملكية الأوراق المالية في سوق الأوراق المالية
٨٦-٧٧	المطلب الأول: أثر الالتزام بالتسليم مقابل الدفع في تحديد وقت نقل ملكية الأوراق المالية
٨٢-٧٨	الفرع الأول: الالتزام بالتسليم وأثره في تحديد وقت نقل الملكية في سوق الأوراق المالية
٨٦-٨٢	الفرع الثاني: الالتزام بالدفع وأثره في تحديد وقت نقل الملكية في سوق الأوراق المالية.
٩٢-٨٦	المطلب الثاني: دور النقل المصرفي وأثره في تحديد وقت نقل الملكية في سوق الأوراق المالية
٩٠-٨٦	الفرع الأول: دور النقل المصرفي في تحديد وقت نقل ملكية الأوراق المالية
٩٢-٩٠	الفرع الثاني: الأثر المترتب على النقل المصرفي
١٣١-٩٣	الفصل الثالث: مخاطر ونزاعات نقل الملكية في سوق الأوراق المالية
١١١-٩٤	المبحث الأول: مخاطر نقل الملكية في سوق الأوراق المالية وضمائمات

	تنفيذها	
٩٩-٩٤	المطلب الأول: مخاطر نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	
٩٩-٩٥	الفرع الأول: المخاطر التشغيلية	
١٠٢-٩٩	الفرع الثاني: المخاطر الائتمانية	
١١١-١٠٢	المطلب الثاني: ضمانات تنفيذ نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	
١٠٧-١٠٣	الفرع الأول: أحكام عضوية صندوق الضمان	
١١١-١٠٧	الفرع الثاني: دور صندوق الضمان في نقل ملكية الأوراق المالية	
١٣١-١١١	المبحث الثاني: نزاعات نقل الملكية في سوق الأوراق المالية والمسؤولية المترتبة عليها	
١٢٢-١١٢	المطلب الأول: نزاعات نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	
١١٨-١١٣	الفرع الأول: خيار اللجوء الى المحاكم للفصل في النزاعات	
١٢٢-١١٨	الفرع الثاني: خيار اللجوء إلى هيئة التحكيم للفصل في المنازعات	
١٣١-١٢٢	المطلب الثاني: المسؤولية المدنية المترتبة بعدم نقل الملكية في سوق الأوراق المالية	
١٢٨-١٢٢	الفرع الأول: اساس المسؤولية المدنية لنقل الملكية في سوق الأوراق المالية	
١٣١-١٢٨	الفرع الثاني: مدى انطباق المسؤولية المدنية على الجهات المكلفة بنقل الملكية في سوق الأوراق المالية	
١٣٨-١٣٢	الخاتمة	
١٥٠-١٣٩	قائمة المصادر والمراجع	
A	الملخص باللغة الانكليزية	