

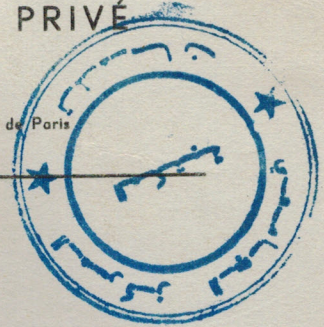
BIBLIOTHÈQUE DE DROIT PRIVÉ

sous la direction de

HENRY SOLUS

Professeur à la Faculté de Droit et des Sciences Economiques de Paris

TOME XXXV



**LA NOTION  
DE CESSATION DES PAIEMENTS  
DANS LA FAILLITE  
ET LE RÈGLEMENT JUDICIAIRE**

PAR

**GILBERT GRANCHET**

Docteur en Droit

Lauréat de la Faculté de Droit  
et des Sciences Economiques de Paris

Ouvrage honoré d'une subvention du Ministère  
de l'Éducation Nationale et couronné par la  
Faculté de Droit et des Sciences Économiques  
de Paris

P A R I S

**LIBRAIRIE GÉNÉRALE DE DROIT ET DE JURISPRUDENCE**

R. PICHON ET R. DURAND-AUZIAS

20, Rue Soufflot, 20



## Table des matières

---

INTRODUCTION .....	1
PREMIERE PARTIE : ETUDE HISTORIQUE ET COMPARATIVE DES CAUSES D'OU- VERTURE DE LA FAILLITE .....	9
CHAPITRE I <sup>er</sup> . — <i>Etude historique de la notion de cessation des paie- ments</i> .....	11
Section I : Droit romain .....	12
Section II : La mise en œuvre de la procédure d'exécution avant l'ordonnance de 1673 .....	14
§ 1. Le droit coutumier (Moyen Age français) .....	14
§ 2. Le droit statutaire italien .....	16
§ 3. L'ouverture de la faillite dans le droit des foires .....	18
Section III : L'ordonnance de Louis XIV de mars 1673 sur le com- merce de la mer .....	20
Section IV : Le Code de commerce .....	27
— Le projet du 13 frimaire an X .....	27
— Les textes relatifs à l'ouverture de la faillite .....	29
Section V : La loi du 28 mai 1838 et les textes postérieurs .....	32
§ 1. La loi de 1838 .....	32
§ 2. Textes législatifs postérieurs à 1838 .....	35
— La loi du 4 mars 1889 .....	35
— Le décret du 8 août 1935 .....	35
— Le décret du 20 mai 1955 .....	35
CHAPITRE II. — <i>L'ouverture de la faillite en droit comparé</i> .....	39
Section I : Législations qui énumèrent les cas de faillite .....	40
§ 1. L'ouverture de la faillite dans le droit anglais .....	40
— Bankruptcy .....	41
— Winding-up .....	44
§ 2. Les Etats-Unis d'Amérique .....	49
§ 3. La Suisse .....	52
Section II : Législations indiquant une cause générale d'ouverture de la faillite .....	54
§ 1. Le groupe latin .....	54
1° Belgique .....	55
2° Espagne .....	57
3° Italie .....	58



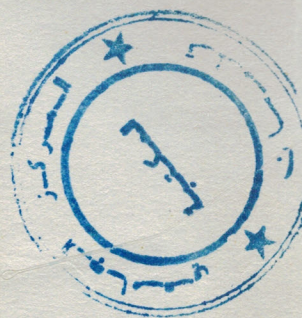
les  
 bien  
 en pli-  
 ez rien  
 pas les  
 pages  
 enez de  
 adresse  
 (B.U.T.)



§ 2. Le groupe germanique .....	60
1° Allemagne .....	61
2° Autriche .....	64
3° Pays-Bas .....	64
CONCLUSION .....	64
DEUXIEME PARTIE : ANALYSE DE LA NOTION DE CESSATION DES PAIEMENTS .....	67
CHAPITRE PRÉLIMINAIRE. — <i>La cessation des paiements est une notion légale. Le contrôle de la Cour de cassation</i> .....	69
Section I : Pouvoirs respectifs des juges du fond et de la Cour de cassation .....	70
Section II : Application du contrôle de la Cour de cassation à la notion de cessation des paiements .....	73
§ 1. Souveraineté des juges du fond .....	73
§ 2. Réserve implicite d'un droit de contrôle .....	76
§ 3. Affirmation par la Cour de cassation de son droit de contrôle Définition de la cessation des paiements .....	78 80
TITRE I <sup>er</sup> : SITUATION FINANCIÈRE DÉSESÉRÉE SE MANIFESTANT PAR UN ARRÊT DES PAIEMENTS .....	81
CHAPITRE I <sup>er</sup> . — <i>Arrêt des paiements</i> .....	85
Section I : L'objet de la créance impayée .....	85
Section II : Défaut de paiement non justifié .....	88
§ 1. La dette impayée doit être certaine et non litigieuse .....	88
§ 2. Le défaut de paiement doit porter sur une dette liquide ..	93
§ 3. Le défaut de paiement doit porter sur une dette exigible..	94
Section III : Défaut de paiement d'une dette de nature commerciale	98
§ 1. Etude doctrinale .....	99
§ 2. Jurisprudence .....	102
A. La cessation des paiements doit porter sur des dettes commerciales .....	104
B. Le défaut de paiement de dettes civiles n'établit pas à lui seul, la cessation des paiements .....	110
§ 3. Le maintien de la distinction entre dettes commerciales et dettes civiles est-il justifié en matière de cessation des paiements ? .....	113
Section IV : Il n'est pas nécessaire que la cessation des paiements soit notoire pour entraîner la faillite .....	119
Section V : L'état de cessation des paiements est-il fonction du nombre des refus de paiement ? .....	120
CHAPITRE II. — <i>Situation commerciale et financière désespérée</i> .....	123
Section I : Distinction entre cessation des paiements et gêne momentanée .....	123
Section II : L'état de cessation des paiements implique-t-il l'insolvabilité du débiteur ? .....	131
§ 1. Suspension des paiements et cessation des paiements .....	131
a) Exposé de la théorie de Loqué .....	131
b) Critique .....	133



§ 2. La cessation des paiements est distincte de l'insolvabilité ..	134
1° Le principe et sa justification .....	134
a) L'insuffisance de l'actif est un fait difficile à déceler .....	135
b) L'insolvabilité n'implique pas nécessairement une situation financière désespérée .....	137
c) L'échéance a une importance particulière en matière commerciale .....	138
2° Conséquences tirées du principe .....	139
— Un débiteur solvable peut se trouver en état de cessation de paiements .....	139
— Le débiteur insolvable qui parvient à payer à l'échéance n'est pas en état de cessation de paiements .....	140
§ 3. La distinction traditionnelle entre cessation des paiements et insolvabilité est-elle justifiée ? Les deux notions tendent aujourd'hui à se rapprocher .....	142
<i>Section III : Que faut-il entendre par « situation financière désespérée » ?</i> .....	144
§ 1. Théories doctrinales .....	144
1° Théories fondées sur le nombre des défauts de paiement .....	144
a) La cessation de tous les paiements .....	144
Critique .....	144
b) Théorie de la généralité des dettes en souffrance ..	146
Critique .....	146
2° Théorie fondée sur la perte du crédit .....	147
Critique .....	149
§ 2. Position prise par la Cour de cassation : Examen de la situation commerciale du débiteur .....	150
I. L'enquête préalable, moyen d'information du tribunal .....	152
II. Les indices d'une situation sans issue, éléments d'appréciation du tribunal .....	154
A. La qualité du commerçant .....	154
B. Les causes du refus de paiement .....	155
C. Persistance de l'inexécution .....	156
D. Le nombre des refus de paiement .....	156
E. L'importance du passif et l'insuffisance de l'actif .....	158
De la substitution progressive de la notion d'insolvabilité à celle de la cessation des paiements .....	159
F. Le maintien ou la perte du crédit .....	164
G. L'activité de l'entreprise et ses chances de redressement .....	166
Conclusions :	
— Doit-on souhaiter l'abandon définitif de la distinction entre la cessation des paiements et l'insolvabilité ? .....	168
— L'état de cessation des paiements résulte moins de l'arrêt matériel des paiements que de la situation financière sans issue du débiteur .....	169
<b>TITRE II : SITUATION FINANCIÈRE DÉSPÉRÉE SE MANIFESTANT PAR L'EMPLOI DE MOYENS DE CRÉDIT ARTIFICIELS ET RUINEUX</b> .....	171
<b>CHAPITRE I<sup>er</sup>. — L'emploi de moyens frauduleux ou ruineux destinés à prolonger une situation sans issue peut-il caractériser la cessation des paiements ? La cessation des paiements déguisée</b> .....	173



d'autres lecteurs les  
 s'ils sont votre bien  
 pas les reliures en pli-  
 à l'envers, n'écrivez rien  
 ivres, ne cornez pas les  
 pages, signalez les pages  
 décollées, prévenez de  
 votre changement  
 d'adresse  
 (B.U.T.)



<i>Section I</i> : La doctrine .....	177
§ 1. La conception étroite de la notion de cessation des paiements : la cessation des paiements doit se manifester par des faits extérieurs et ostensibles .....	177
§ 2. La conception extensive de la cessation des paiements : la cessation peut résulter avant tout arrêt des paiements de l'emploi de moyens frauduleux ou ruineux .....	183
<i>Section II</i> : La jurisprudence .....	186
§ 1. Evolution de la jurisprudence .....	187
1° Chambre des Requêtes .....	188
2° Chambre civile .....	191
§ 2. Exposé des solutions actuelles de la jurisprudence .....	194
CHAPITRE II. — <i>Critiques et suggestions</i> .....	205
<i>Section I</i> : Bien-fondé de la conception extensive de la cessation des paiements admise par la Cour de cassation .....	205
<i>Section II</i> : Existe-t-il deux notions de cessation des paiements ? ..	209
§ 1. La thèse de la dualité .....	209
§ 2. Examen critique .....	210
<i>Section III</i> : Les lacunes de la législation française. Remèdes proposés .....	214
CONCLUSION .....	221
BIBLIOGRAPHIE .....	223