

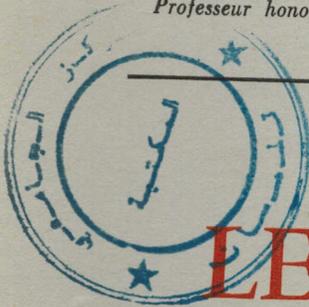
BIBLIOTHÈQUE DE DROIT PRIVÉ

Sous la direction de

HENRY SOLUS

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

TOME CXLI



LES SOCIÉTÉS DE FAIT

PAR

HENRI TEMPLE

Docteur en Droit

*Lauréat de la Faculté de Droit et des Sciences Economiques
de Montpellier*

Assistant au Centre Universitaire de Perpignan

Préface de

JEAN CALAIS-AULOY

*Professeur à la Faculté de Droit et des Sciences Economiques
de Montpellier*

PARIS

LIBRAIRIE GÉNÉRALE DE DROIT ET DE JURISPRUDENCE

R. PICHON et R. DURAND-AUZIAS

20 et 24, rue Soufflot (V^e)

1975

TABLE ANALYTIQUE DES MATIÈRES

(RENOI AUX PAGES)

INTRODUCTION	1
CHAPITRE PREMIER.— L'ÉVOLUTION HISTORIQUE..	4
Section I.— La période antérieure au Code de commerce	5
PARAGRAPHE 1.— LE DROIT MÉDIEVAL ET L'ANCIEN DROIT	5
A) La preuve du contrat de société	6
B) La nullité du contrat de société	7
PARAGRAPHE 2.— L'ORDONNANCE DE 1673	8
A) Le contenu de l'ordonnance	8
B) La portée de l'ordonnance	9
Section II.— Le Code de commerce et les lois postérieures	11
PARAGRAPHE 1.— LE CODE DE COMMERCE	12
A) Les dispositions du Code de commerce relatives aux sociétés	12
B) L'apparition des sociétés de fait	12
PARAGRAPHE 2.— LES LOIS POSTÉRIEURES AU CODE DE COMMERCE	14
A) Le contenu de la loi de 1867	14
B) L'inflation des sociétés de fait	15
Section III.— L'apport de la réforme 1966	16
PARAGRAPHE 1.— LA RESTRICTION DU ROLE DE LA NULLITÉ	16
A) La diminution des cas de nullités	17
B) La réduction des possibilités d'action en nullité	17
C) L'atténuation des effets de la nullité	18
PARAGRAPHE 2.— LES NOUVELLES CONDITIONS D'ATTRIBUTION DE LA PERSONNALITÉ MORALE	18
CHAPITRE DEUXIÈME.— ELEMENTS DE DROIT COMPARÉ	19
Section I.— Les systèmes anglo-américains	20

PARAGRAPHE 1. — LES CORPORATIONS	20
PARAGRAPHE 2. — LES PARTNERSHIPS	22
Section II. — Les systèmes « continentaux »	24
PARAGRAPHE 1. — LA NULLITÉ D'UNE SOCIÉTÉ FORMELLEMENT CONSTITUÉE	24
A) Les pays connaissant un contrôle préventif	25
B) Les pays exerçant un contrôle « a posteriori »	27
PARAGRAPHE 2. — LA COLLABORATION DE PLUSIEURS PERSONNES HORS DE TOUT CADRE FORMEL	28
CHAPITRE TROISIÈME. — LE PROBLÈME GÉNÉRAL DES SITUATIONS DE FAIT	31
Section I. — Les situations de fait dans la vie juridique	33
PARAGRAPHE 1. — LES SITUATIONS DE FAIT DANS LA VIE PUBLIQUE	34
A) Le gouvernement de fait	34
B) Le fonctionnaire de fait	35
PARAGRAPHE 2. — LES SITUATIONS DE FAIT DANS LA VIE CIVILE	37
A) Le domicile de fait	38
B) Le ménage de fait	40
C) La filiation de fait	43
D) La séparation de fait	44
E) La tutelle de fait	46
PARAGRAPHE 3. — LES SITUATIONS DE FAIT DANS LA VIE COMMERCIALE	47
A) La faillite de fait	48
B) Le dirigeant social de fait	50
Section II. — La situation de fait concept juridique homogène	51
PARAGRAPHE 1. — LES SITUATIONS DE FAIT DANS LA DISTINCTION DU DROIT ET DU FAIT	52
A) La distinction du droit et du fait dans l'organisation judiciaire	52
B) La distinction du droit et du fait dans l'attitude du public	53
PARAGRAPHE 2. — APPRÉCIATION CRITIQUE DES SITUATIONS DE FAIT	54
A) L'objection legaliste	54
B) L'attitude réaliste	56
a) Reproches adressés à la loi	56
b) Défense des situations de fait	57

PARAGRAPHE 3. — ESSAI DE DÉFINITION D'UN CONCEPT GÉNÉRAL DE SITUATION DE FAIT	58
A) Notion de situation de fait	58
a) Un fait matériel	58
b) Un fait matériel rattaché à la loi	59
c) Un fait matériel rattaché à la loi par un lien imparfait	60
B) Régime juridique des situations de fait	61
a) La sanction de l'imperfection	61
b) La reconnaissance du lien avec la loi	62
1) Portée de la reconnaissance	62
2) Fondements de la reconnaissance	63
3) Sources de la reconnaissance	63

PREMIERE PARTIE

NOTION DE SOCIÉTÉ DE FAIT 65

Titre Premier. — Un fait matériel

69

CHAPITRE PREMIER. — EXISTENCE DU FAIT MATÉRIEL

70

Section I. — La nature du fait matériel

71

PARAGRAPHE 1. — LA RÉALISATION DE L'OBJET SOCIAL 71

PARAGRAPHE 2. — ILLUSTRATIONS JURISPRUDENTIELLES 73

Section II. — La nécessité du fait matériel

75

PARAGRAPHE 1. — LA NECESSITE DU FAIT MATERIEL DANS LES DIVERSES HYPOTHÈSES DE SOCIÉTÉS DE FAIT

76

A) Le fonctionnement des sociétés créées de fait

76

B) Le fonctionnement des sociétés de fait « stricto sensu »

77

PARAGRAPHE 2. — LA SANCTION DE LA NÉCESSITÉ DU FAIT MATÉRIEL

78

Section III. — La preuve du fait matériel

79

PARAGRAPHE 1. — LE ROLE PROBATOIRE DE LA DURÉE

81

A) La constatation de la durée

82

B) L'effet de la constatation

83

PARAGRAPHE 2. — LA DURÉE N'EST PAS INDISPENSABLE 85

A) La théorie classique

85

B) Critique de la théorie classique

86

a) Critique d'ordre historique

86

b) Critique d'ordre pratique

87

C) Thèse

88

TABLE DES MATIÈRES

373

2) Les raisons de l'échec méthodologique	127
b) L'attitude de la jurisprudence	130
c) Thèse	136
B) Nécessité de l'« affectio societatis »	139
a) Nécessité pour les sociétés de fait « stricto sensu »	139
b) Nécessité pour les sociétés créées de fait	141
Sous-Section II. — Preuve des trois éléments	143
PARAGRAPHE 1. — LE MODE DE PREUVE	143
A) La preuve faite par les tiers	144
B) La preuve faite par les associés	147
PARAGRAPHE 2. — L'ADMINISTRATION DE LA PREUVE	147
A) La preuve par un procédé parfait	147
a) L'écrit	148
b) L'aveu et le serment	149
B) La preuve par un procédé imparfait	149
a) La preuve par présomptions	150
1) Les indices	151
2) La durée	154
b) Le témoignage	154
PARAGRAPHE 3. — LE CONTROLE PAR LA COUR DE CASSATION	155
A) La vérification de la présence des trois éléments	155
B) Le contrôle des motifs et de la preuve	157
Section II. — Le caractère public de la société	159
PARAGRAPHE 1. — NÉCESSITÉ DU CARACTÈRE PUBLIC	159
PARAGRAPHE 2. — PREUVE DU CARACTÈRE PUBLIC	161
PARAGRAPHE 3. — FONDEMENTS DE LA NÉCESSITÉ DU CARACTÈRE PUBLIC	164
A) La théorie de l'apparence	164
B) Appréciation critique du recours à l'idée d'apparence	166
a) Insuffisance du recours à l'apparence	166
b) Inexactitude du recours à l'apparence	167
c) Thèse	168
Section III. — La licéité de l'objet social	169
PARAGRAPHE 1. — NOTION D'ILLICÉITÉ	170
PARAGRAPHE 2. — L'ILLICÉITE DES SOCIÉTÉS COMMERCIALES	171
a) Thèse	172
b) Prolepses	173
CHAPITRE SECOND.— DES LIENS DE FORME FACULTATIFS	176
Section I. — L'absence d'écrit	177

PARAGRAPHE 1.— LA VOLONTÉ INCONSCIENTE	177
PARAGRAPHE 2.— LA VOLONTÉ DÉCLARÉE	178
PARAGRAPHE 3.— LA VOLONTÉ MATÉRIALISÉE	179
Section II.— L'écrit	180
PARAGRAPHE 1.— L'ÉCRIT DANS LES SOCIÉTÉS DE FAIT « STRICTO SENSU »	180
PARAGRAPHE 2.— L'ÉCRIT DANS LES DIVERSES HYPOTHÈSES DE SOCIÉTÉS CRÉÉES DE FAIT	181
A) Les sociétés créées de fait de la doctrine classique	181
B) L'écrit dans les nouvelles hypothèses de sociétés créées de fait	183
Section III.— La publicité	183
PARAGRAPHE 1.— LES SOCIÉTÉS DE FAIT NE POUVANT PAS FAIRE L'OBJET D'UNE PUBLICITÉ	184
PARAGRAPHE 2.— LES SOCIÉTÉS DE FAIT POUVANT FAIRE L'OBJET D'UNE PUBLICITÉ	185
Section IV.— L'immatriculation au registre du commerce	186
PARAGRAPHE 1.— LES CONDITIONS DE L'IMMATRICULA- TION	186
PARAGRAPHE 2.— LES EFFETS DE L'IMMATRICULATION	187
Titre Troisième.— Un fait matériel rattaché à la loi par un lien imparfait	191
CHAPITRE PREMIER.— L'IMPERFECTION DUE A UNE CAUSE DE NULLITÉ	192
Section I.— Les causes de nullité dans les sociétés de personnes	193
PARAGRAPHE 1.— LES CAUSES DE NULLITÉ S'APPLI- QUANT A TOUTES LES SOCIÉTÉS DE PERSONNES	194
A) Les causes de nullité résultant de l'inobservation des conditions essentielles pour la validité des conventions	195
a) Les causes de nullité tenant au consentement	195
1) Le défaut de consentement	195
2) Les vices du consentement	196
b) Les causes de nullité tenant à la capacité	199
1) La capacité civile ordinaire	199
2) La capacité de faire le commerce	200
c) Les causes de nullité tenant à l'objet et à la cause	201
1) L'objet et la cause appliqués au contrat de so- ciété	202
2) L'objet et la cause illicites	202

CHAPITRE PREMIER. — LA CONSOLIDATION DE LA SOCIÉTÉ DE FAIT	246
Section I. — La régularisation	247
PARAGRAPHE 1. — LA RÉGULARISATION RÉALISÉE PAR LES ASSOCIÉS	247
A) La régularisation par la modification de la société entière	247
a) La transformation	247
b) La reconstitution	248
B) La régularisation par simple réparation de l'imperfection	250
a) La greffe de la condition dont le défaut provoque l'imperfection	250
b) L'amputation de la cause qui provoque l'imperfection	252
PARAGRAPHE 2. — LA RÉGULARISATION RÉALISÉE A LA DEMANDE D'UN INTÉRESSÉ	253
A) La régularisation de l'article 6 de la loi de 1966 ..	253
B) La régularisation de l'article 365 de la loi de 1966 ..	257
Section II. — La prescription de l'action en nullité ..	260
PARAGRAPHE 1. — LA NATURE DE LA PRESCRIPTION ..	261
A) L'évolution de la question	261
B) Le droit positif	262
PARAGRAPHE 2. — LE DOMAINE DE LA PRESCRIPTION ..	263
A) Les cas de nullité concernés	264
B) Les sociétés concernées	265
PARAGRAPHE 3. — LE RÉGIME DE LA PRESCRIPTION ..	266
PARAGRAPHE 4. — LES EFFETS DE LA PRESCRIPTION ..	268
CHAPITRE SECOND. — LA DISPARITION DE LA SOCIÉTÉ DE FAIT	270
Section I. — Les causes directes de disparition	271
PARAGRAPHE 1. — L'ACTION EN NULLITÉ	271
A) La procédure d'annulation	271
a) Les parties au procès	272
b) La compétence juridictionnelle	273
c) Le déroulement de l'instance	274
1) L'extinction « in extremis » de l'action en nullité ..	275
2) La décision du tribunal	276
B) L'autorité et les conséquences du jugement d'annulation	277
a) L'autorité du jugement d'annulation	277
b) Les conséquences du jugement d'annulation	279



LES SOCIÉTÉS DE FAIT

a) La réalisation de l'actif	317
b) Le règlement du passif	318
c) L'insolvabilité	319
PARAGRAPHE 2. — LE PARTAGE ENTRE LES ASSOCIÉS DE FAIT	321
A) Le partage conformément aux statuts	322
B) Le partage conformément à la loi	323
CHAPITRE SECOND. — LES SOCIÉTÉS DE FAIT DÉPOURVUES DE LA PERSONNALITÉ MORALE	325
Section I. — Les rapports internes	326
PARAGRAPHE 1. — LES RAPPORTS DES ASSOCIÉS AU COURS DU FONCTIONNEMENT	326
PARAGRAPHE 2. — LES RAPPORTS DES ASSOCIÉS AU COURS DE LA DISSOLUTION	328
Section II. — Les rapports externes	332
PARAGRAPHE 1. — LE FONCTIONNEMENT NORMAL DE LA SOCIÉTÉ	332
A) Les attributs de la personnalité commerciale	333
B) L'attitude de l'administration	336
PARAGRAPHE 2. — LA SOCIÉTÉ DÉBITRICE	338
CONCLUSION	345
ANNEXES	347
TABLE DES ABREVIATIONS	349
BIBLIOGRAPHIE	351
INDEX ALPHABÉTIQUE	363
TABLE DES MATIÈRES	369