

**MANUEL**

*Donación Familia  
Dr. Guillermo Ledesma*

DE

# **DROIT COMMERCIAL**

PAR

**Jean ESCARRA**

Professeur à la Faculté de Droit de Paris



LIBRAIRIE

DU

**RECUEIL SIREY**

(SOCIÉTÉ ANONYME)

CO. D. S. S. PARIS 50

*Edición Familia*  
*Guillermo Ledesma*

**MANUEL**

DE

**DE DROIT COMMERCIAL**

PAR

**Jean ESCARRA**

Professeur à la Faculté de Droit de Paris

★ ★

LIBRAIRIE  
DU  
**RECUEIL SIREY**  
(SOCIÉTÉ ANONYME)



# TABLE ANALYTIQUE DES MATIÈRES

AVANT-PROPOS..... VII

## INTRODUCTION

### LE DROIT COMMERCIAL

§ 1. — Evolution historique du droit commercial .....	1
I. — Première période : la haute antiquité .....	1
II. — Deuxième période : la Grèce et Rome.....	4
III. — Troisième période : du iv <sup>e</sup> au xi <sup>e</sup> siècle .....	7
IV. — Quatrième période : le Moyen Age .....	8
V. — Cinquième période : les temps modernes .....	12
VI. — Sixième période : l'évolution contemporaine.....	14
§ 2. — <i>Objet du droit commercial. — Son autonomie</i> .....	19
§ 3. — <i>Domaine du droit commercial</i> .....	29
§ 4. — <i>Méthode du droit commercial</i> .....	31
§ 5. — <i>Sources du droit commercial</i> .....	32
I. — Le Code de commerce et les textes complémentaires.....	32
II. — L'usage .....	39
III. — La jurisprudence .....	43
IV. — La doctrine .....	43
V. — Les systèmes étrangers de droit commercial.....	45

## PREMIÈRE PARTIE

### LES COMMERÇANTS ET L'ENTREPRISE COMMERCIALE

#### CHAPITRE PREMIER. — Les actes de commerce

Section I. — LA NOTION D'ACTE DE COMMERCE.....	50
Section II. — LES ACTES DE COMMERCE OBJECTIFS.....	62
Section III. — LES ACTES DE COMMERCE SUBJECTIFS.....	77

#### CHAPITRE II. — Les commerçants

Section I. — LA QUALITÉ DE COMMERÇANT.....	83
§ 1. — <i>Notions générales</i> .....	83
§ 2. — <i>La capacité en matière commerciale</i> .....	96
I. — Mineurs.....	97
II. — La femme mariée commerçante .....	100
§ 3. — Les auxiliaires du commerçant.....	106
§ 4. — L'artisan .....	112

3. — L'ouverture d'un compte en banque .....	14
4. — Les livres de commerce et la comptabilité .....	14
I. — Les règles du Code de commerce .....	14
II. — La comptabilité commerciale .....	14
<b>CHAPITRE III. — Le fonds de commerce</b>	
<b>Section I. — NOTIONS GÉNÉRALES .....</b>	14
<b>Section II. — ÉLÉMENTS ET NATURE JURIDIQUE DU FONDS DE COMMERCE .....</b>	14
§ 1. — <i>Eléments du fonds de commerce</i> .....	14
I. — Eléments corporels .....	14
II. — Eléments incorporels .....	15
§ 2. — <i>Nature juridique du fonds de commerce</i> .....	15
<b>Section III. — OPÉRATIONS PORTANT SUR LE FONDS DE COMMERCE .....</b>	16
1. — <i>Vente de fonds de commerce</i> .....	16
2. — <i>Apport en société</i> .....	17
3. — <i>Nantissement</i> .....	17
4. — <i>Gérance de fonds de commerce</i> .....	18
5. — <i>La clause de conservation de fonds de commerce</i> .....	19
<b>Section III. — PROTECTION DU DROIT AU BAIL (PROPRIÉTÉ COMMERCIALE) .....</b>	19

#### CHAPITRE IV. — Les comités d'entreprises

#### CHAPITRE V. — Organisation générale et réglementation du commerce

<b>Section I. — RESTRICTIONS D'ORDRE GÉNÉRAL A LA LIBERTÉ DU COMMERCE .....</b>	211
<b>Section II. — ORGANISATION ADMINISTRATIVE. — INSTITUTIONS REPRÉSENTATIVES ET JURIDICTIONNELLES .....</b>	215
§ 1. — <i>Organisation administrative</i> .....	215
§ 2. — <i>Institutions représentatives</i> .....	217
§ 3. — <i>Les tribunaux de commerce</i> .....	223
<b>Section III. — L'ORGANISATION DU COMMERCE DANS L'ÉCONOMIE DIRIGÉE .....</b>	231
1. — <i>Mesures concernant la création et l'extension des fonds de commerce</i> .....	237
2. — <i>La réglementation des prix</i> .....	239
3. — <i>La répartition des produits industriels</i> .....	241
4. — <i>La normalisation</i> .....	241
5. — <i>Le contrôle du commerce extérieur</i> .....	242
6. — <i>L'organisation professionnelle</i> .....	242

### DEUXIÈME PARTIE

#### LES SOCIÉTÉS COMMERCIALES

##### CHAPITRE PREMIER. — Notions générales et définitions Évolution historique et législative

<b>Section I. — NOTIONS GÉNÉRALES ET DÉFINITIONS .....</b>	255
<b>Section II. — ÉVOLUTION HISTORIQUE ET LÉGISLATIVE .....</b>	258

##### CHAPITRE II. — Règles de principe communes aux différents types de sociétés

§ 1. — <i>Conditions générales de validité</i> .....	280
§ 2. — <i>Éléments spécifiques du contrat de société</i> .....	285
I. — Intention de s'associer (Affectio societatis) .....	285
II. — Apports réciproques faits en vue de la constitution du capital social .....	288
III. — Participation de tous les associés aux bénéfices et aux pertes ..	293
<b>Section III. — LA PERSONNALITÉ DES SOCIÉTÉS COMMERCIALES .....</b>	298
I. — Patrimoine social .....	304
II. — Caractère mobilier des parts sociales .....	305
III. — Représentation de la société .....	306
IV. — Domicile de la société .....	307
V. — Nationalité de la société .....	312
<b>Section IV. — PUBLICITÉ DES SOCIÉTÉS COMMERCIALES .....</b>	312
§ 1. — <i>Exigence d'un écrit</i> .....	312
§ 2. — <i>Règles de publicité</i> .....	314
<b>Section V. — LES NULLITÉS DE SOCIÉTÉS .....</b>	317
<b>CHAPITRE III. — Les sociétés par intérêt</b>	
<b>Section I. — LA SOCIÉTÉ EN NOM COLLECTIF .....</b>	326
§ 1. — <i>Caractères de la société en nom collectif</i> .....	326
I. — La part d'intérêt .....	327
II. — La raison sociale .....	329
III. — La qualité des associés .....	330
IV. — L'obligation solidaire et indéfinie au passif .....	330
§ 2. — <i>Fonctionnement de la société en nom collectif</i> .....	333
I. — La gérance .....	333
II. — Rapports des associés entre eux et avec la société .....	341
§ 3. — <i>Dissolution, liquidation et partage des sociétés en nom collectif</i> .....	347
I. — Dissolution .....	347
II. — Liquidation .....	356
III. — Partage .....	361
IV. — La prescription .....	363
<b>Section II. — LA SOCIÉTÉ EN COMMANDITE SIMPLE .....</b>	365
I. — La raison sociale .....	366
II. — La position des commanditaires .....	367
III. — Droits des créanciers sociaux .....	368
IV. — La gérance .....	369
V. — La prescription .....	372

#### CHAPITRE IV. — Les sociétés par actions

<b>Section I. — DE LA CONSTITUTION DES SOCIÉTÉS PAR ACTIONS .....</b>	375
I. — La fondation .....	375
II. — Les formalités de constitution .....	382
1° Dépôt du projet des statuts .....	382
2° Souscription intégrale du capital social .....	383
3° Libération d'une quotité déterminée du montant de la souscription sur les actions de numéraire .....	389
4° Le dépôt des fonds provenant des versements en espèces .....	390
5° Déclaration notariée de souscription et de versement .....	391
6° Tenue d'une ou de deux assemblées constitutives .....	392
III. — Les formalités de publicité .....	402
IV. — Sanctions des formalités de constitution .....	403

I. — Caractères de l'action .....	
II. — Les différentes espèces d'actions .....	
III. — La forme des actions .....	
IV. — Les obligations des actionnaires .....	
V. — Les droits des actionnaires .....	
§ 2. — Les obligations .....	
I. — L'émission des obligations .....	
II. — Droits des obligataires .....	
§ 3. — Les parts de fondateur .....	
Section III. — FONCTIONNEMENT DES SOCIÉTÉS ANONYMES .....	
§ 1. — Les organes de gestion .....	
I. — Le conseil d'administration .....	
II. — La direction .....	
2. — Les organes de contrôle .....	
3. — Le comité d'entreprise .....	
4. — Les assemblées générales .....	
I. — Règles communes à toutes les assemblées d'actionnaires .....	
II. — Règles concernant les assemblées constitutives .....	
III. — Règles concernant les assemblées générales ordinaires .....	
IV. — Règles concernant les assemblées extraordinaires .....	
1 <sup>o</sup> L'augmentation du capital social .....	
A. — Augmentation du capital par souscription d'actions nouvelles .....	
B. — Augmentation du capital par incorporation des réserves .....	
2 <sup>o</sup> La réduction du capital social .....	
V. — Règles concernant les assemblées spéciales .....	
VI. — Le groupement et la représentation des porteurs de parts de fondateur ou parts bénéficiaires .....	
VII. — Le groupement et la représentation des obligataires .....	
Section IV. — PARTICULARITÉS DE CONSTITUTION ET DE FONCTIONNEMENT PROPRES A LA SOCIÉTÉ EN COMMANDITE PAR ACTIONS .....	
§ 1. — Constitution .....	
§ 2. — Fonctionnement .....	
Section V. — DISSOLUTION DES SOCIÉTÉS PAR ACTIONS .....	
§ 1. — Causes de dissolution des sociétés par actions .....	
§ 2. — Transformation de sociétés .....	
§ 3. — Concentration des sociétés .....	
I. — Les participations .....	
II. — Les filiales .....	
III. — Les fusions .....	
CHAPITRE V. — Etude de diverses espèces particulières de sociétés	
Section I. — SOCIÉTÉS A OBJET CIVIL ET A FORME COMMERCIALE .....	
Section II. — LES ASSOCIATIONS EN PARTICIPATION .....	
Section III. — LES SOCIÉTÉS A CAPITAL VARIABLE .....	
Section IV. — SOCIÉTÉS ANONYMES A PARTICIPATION OUVRIÈRE .....	
Section V. — LA SOCIÉTÉ A RESPONSABILITÉ LIMITÉE .....	
§ 1. — Constitution .....	
§ 2. — Fonctionnement .....	
I. — Régime financier .....	
II. — Administration .....	

§ 2. — Sociétés nationalisées .....	561
Section VII. — SOCIÉTÉS PROFESSIONNELLES .....	566
Section VIII. — SOCIÉTÉS D'INVESTISSEMENT .....	569
Section IX. — LES SOCIÉTÉS ÉTRANGÈRES EN FRANCE .....	573

## TROISIÈME PARTIE

## LES CONTRATS COMMERCIAUX

## CHAPITRE PREMIER. — Des contrats commerciaux en général

Section I. — RÈGLES DE FOND .....	579
Section II. — MODES DE PREUVE .....	582

## CHAPITRE II. — Les bourses de marchandises et les magasins généraux

Section I. — LES BOURSES DE MARCHANDISES .....	587
Section II. — LES MAGASINS GÉNÉRAUX .....	589

## CHAPITRE III. — La vente commerciale

Section I. — RÈGLES GÉNÉRALES DE LA VENTE COMMERCIALE .....	594
Section II. — LES DIVERSES ESPÈCES DE VENTES COMMERCIALES .....	600
1. — Ventes en disponible, ventes à livrer et marchés à terme .....	600
2. — Vente de marchandises grevées de droits de douane .....	609
3. — Ventes maritimes .....	610
Section III. — VENTES SOUMISES A UNE RÉGLEMENTATION LÉGALE PARTICULIÈRE .....	616

## CHAPITRE IV. — Le gage commercial

Section I. — LE GAGE PROPREMENT DIT .....	622
Section II. — LE GAGE SANS DÉPOSSESSION .....	625

## CHAPITRE V. — Le mandat commercial (contrat de commission)

Section I. — LES COURTIERS .....	632
Section II. — LE CONTRAT DE COMMISSION .....	634

## CHAPITRE VI. — Le contrat de transport

1. — Formation et preuve du contrat .....	644
2. — Les tarifs .....	647
3. — Obligations et droits de l'expéditeur et du destinataire .....	649
4. — Obligations et droits du transporteur .....	653
5. — Expertise des marchandises .....	656
6. — Responsabilité du transporteur .....	657
7. — Commissionnaires de transport et voituriers successifs .....	662
8. — Fin de non-recevoir et prescription .....	664

QUATRIÈME PARTIE

LE CRÉDIT ET LES TITRES DE CRÉDIT

CHAPITRE PREMIER. — La théorie unitaire des titres de crédit

CHAPITRE II. — Les effets de commerce

*Section I. — LA LETTRE DE CHANGE.*

1. — Notions générales ..... 71

2. — Création de la lettre de change ..... 71

3. — Capacité et pouvoir de représentation ..... 71

4. — Le problème des effets de complaisance ..... 71

5. — Circulation de la lettre de change ..... 71

6. — Garanties du paiement ..... 71

    I. — La provision ..... 71

    II. — L'acceptation ..... 71

    III. — La solidarité ..... 71

    IV. — Sûretés personnelles ..... 71

    V. — Sûretés réelles ..... 71

7. — Le paiement ..... 71

8. — Conséquences du refus d'acceptation ou de paiement ..... 71

9. — L'intervention ..... 71

§ 10. — La prescription ..... 71

*Section II. — LE BILLET A ORDRE* ..... 71

*Section III. — LE CHÈQUE.* ..... 71

1. — Création du chèque ..... 71

2. — Transmission du chèque ..... 71

3. — Paiement du chèque ..... 71

*Section IV. — LE WARRANT.* ..... 71

CHAPITRE III. — Les valeurs mobilières

*Section I. — GÉNÉRALITÉS* ..... 75

*Section II. — LES TITRES AU PORTEUR* ..... 75

*Section III. — LES TITRES NOMINATIFS* ..... 75

*Section IV. — LA CAISSE CENTRALE DE DÉPÔTS ET DE VIREMENTS DE TITRES (C. C. D. V. T.)* ..... 75

CHAPITRE IV. — Les banques et les opérations de banque

*Section I. — L'ORGANISATION BANCAIRE. — RÈGLES GÉNÉRALES DE LA PROFESSION DE BANQUIER* ..... 77

§ 1. — Historique du contrôle bancaire ..... 77

2. — Réglementation imposée aux banques ..... 77

3. — Fonctionnement du contrôle ..... 77

4. — La structure bancaire ..... 77

5. — La profession de banquier ..... 77

*Section II. — LES OPÉRATIONS DU COMMERCE D'ARGENT* ..... 77

§ 1. — Les comptes en banque ..... 77

    I. — Le compte de dépôt d'espèces ..... 77

    II. — Le compte courant ..... 77

        1° Caractères et conditions du compte courant ..... 77

        2° Effets du compte courant ..... 77

§ 2. — Les crédits de banque ..... 832

    I. — L'ouverture de crédit ..... 832

    II. — L'escompte d'effets commerciaux ..... 835

    III. — Les avances ou prêts d'argent ..... 839

        1° Les avances proprement dites ..... 839

        2° Les crédits mobilisables ..... 841

    IV. — Les engagements par signatures ..... 844

§ 3. — Les garanties en matière d'opérations de crédit ..... 849

    I. — Garanties normales ..... 849

    II. — Garanties exceptionnelles ..... 850

§ 4. — Les systèmes particuliers de financement ..... 853

    I. — Le financement du commerce extérieur ..... 853

        1° Notions générales ..... 853

        2° L'ouverture de crédit documentaire ..... 857

            A. — Description de l'opération ..... 858

            B. — Analyse des rapports nés du crédit documentaire ..... 860

            C. — Nature juridique du crédit documentaire ..... 862

    II. — Le financement des marchés publics ..... 863

    III. — Le financement des productions faisant l'objet de lettres d'agrément ..... 865

    IV. — Le crédit à moyen terme ..... 866

*Section III. — LES OPÉRATIONS SUR TITRES* ..... 869

1. — Opérations financières des banques ..... 869

2. — Le dépôt de titres ..... 871

3. — Le contrat de coffre-fort ..... 875

CHAPITRE V. — Les bourses de valeurs et les opérations de bourse

*Section I. — ORGANISATION DES BOURSES DE VALEURS* ..... 880

1. — Le Comité des bourses de valeurs ..... 880

2. — Les agents de change ..... 880

3. — Les courtiers en valeurs mobilières ..... 884

*Section II. — OPÉRATIONS DES BOURSES DE VALEURS* ..... 885

1. — Règles générales ..... 885

2. — Marchés au comptant ..... 889

3. — Marchés à terme ..... 890

CINQUIÈME PARTIE

LA FAILLITE ET LA LIQUIDATION JUDICIAIRE

CHAPITRE PREMIER. — Notions générales

CHAPITRE II. — Conditions d'ouverture de la faillite et de la liquidation judiciaire  
Procédure préparatoire

*Section I. — CONDITIONS D'OUVERTURE* ..... 900

§ 1. — Conditions de fond ..... 900

    I. — Qualité de commerçant ..... 900

    II. — Cessation des paiements ..... 902

    III. — Conditions spéciales à la liquidation judiciaire ..... 904

§ 2. — Conditions de forme ..... 904

    I. — Le jugement déclaratif ..... 904

    II. — Voies de recours contre le jugement déclaratif ..... 908

III. — Les contrôleurs .....	
IV. — Le tribunal de commerce .....	
§ 2. — <i>Constatation et administration de l'actif</i> .....	
§ 3. — <i>Détermination du passif</i> .....	
I. — Production et vérification des créances .....	
II. — Contestations et admission .....	
§ 4. — <i>La clôture pour insuffisance d'actif</i> .....	

### CHAPITRE III. — Effets de la faillite et de la liquidation judiciaire en ce qui concerne le débiteur

<i>Section I. — EFFETS QUANT A LA PERSONNE DU DÉBITEUR</i> .....	
§ 1. — <i>Effets du jugement déclaratif. — Les déchéances</i> .....	
§ 2. — <i>Sanctions pénales des infractions commises par le débiteur</i> .....	
<i>Section II. — EFFETS QUANT AU PATRIMOINE DU DÉBITEUR</i> .....	
§ 1. — <i>Le dessaisissement</i> .....	
I. — Etendue du dessaisissement quant aux biens et droits du failli ..	
II. — Etendue du dessaisissement quant aux actes du failli .....	
§ 2. — <i>La période suspecte</i> .....	
I. — Nullités de droit de l'article 446 .....	
II. — Nullités facultatives de l'article 447 .....	
III. — Nullités facultatives de l'article 448 .....	

### CHAPITRE IV. — Effets de la faillite et de la liquidation judiciaire au regard des créanciers et autres ayants droit

<i>Section I. — LA MASSE CHIROGRAPHAIRE</i> .....	989
<i>Section II. — DES CRÉANCIERS AYANT DES CODÉBITEURS</i> .....	942
<i>Section III. — DES CRÉANCIERS AYANT UN DROIT DE RÉTENTION, DE COMPENSA- TION OU DE RÉOLUTION</i> .....	946
<i>Section IV. — DES CRÉANCIERS PRIVILÉGIÉS ET HYPOTHÉCAIRES</i> .....	949
§ 1. — <i>Créanciers à privilèges généraux</i> .....	949
§ 2. — <i>Créanciers ayant des privilèges mobiliers spéciaux</i> .....	950
I. — Le vendeur de meubles .....	950
II. — Le bailleur d'immeubles .....	952
§ 3. — <i>Créanciers hypothécaires et privilégiés sur les immeubles</i> .....	954
<i>Section V. — DES PROPRIÉTAIRES EXERÇANT LA REVENDICATION</i> .....	955

### CHAPITRE V. — Solutions de la faillite et de la liquidation judiciaire

<i>Section I. — LE CONCORDAT</i> .....	965
§ 1. — <i>Formation du concordat</i> .....	965
§ 2. — <i>Effets du concordat</i> .....	965
§ 3. — <i>Annulation et résolution du concordat</i> .....	972
<i>Section II. — L'UNION</i> .....	974
<i>Section III. — LE CONCORDAT PAR ABANDON D'ACTIF</i> .....	976
<i>Section IV. — CONVERSION DE LA LIQUIDATION JUDICIAIRE EN FAILLITE</i> .....	979
<i>Section V. — CLÔTURE DE LA FAILLITE DES SOCIÉTÉS</i> .....	979
ADDITIONS ET CORRECTIONS .....	981
TABLE ALPHABÉTIQUE DES MATIÈRES .....	985