

Xavier Oulevey, docteur en droit, avocat
Jérôme Levrat, avocat

La société anonyme

Préface de Jean-Luc Chenaux, professeur à l'Université
de Lausanne, avocat

Table des matières

Remerciements	V
Préface	VII
Liste des abréviations et des locutions latines	XI
Chapitre 1 Fondements	1
Section 1 Notion	1
§ 1 Définition	1
I. Personnalité juridique	2
II. Capital-actions et actions	2
III. Obligation de libérer le capital	4
IV. Absence de responsabilité des actionnaires pour les dettes de la SA	6
§ 2 Distinctions et délimitations	7
I. Distinctions	7
II. Délimitations	9
Section 2 Sources et nouveau droit de la SA	11
§ 1 Sources	11
I. Code des obligations	11
II. Autres sources	12
§ 2 Nouveau droit de la SA	13
Chapitre 2 Fondation de la SA	17
Section 1 Introduction	17
Section 2 Constitution	19
§ 1 Fondateurs	19
§ 2 Statuts	21
I. Généralités	21
II. Contenu	21
a. Clauses statutaires absolument nécessaires	21
b. Clauses statutaires relativement nécessaires	26
III. Modifications	26
§ 3 Souscription des actions	28
§ 4 Libération des actions	29
I. Étendue de la libération	29
a. Apports minimaux	29

b. Libération ultérieure	30
II. Forme de la libération	32
a. Libération en espèces	32
b. Fondation qualifiée	34
aa. Apports en nature	34
bb. Octroi d'avantages particulier	37
cc. Formalités et publicité	38
§ 5 Acte constitutif	41
Section 3 Inscription au RC	42
§ 1 Réquisition	42
§ 2 Contrôle par le RC	45
§ 3 Inscription	47
I. Effets de l'inscription	47
II. Actes accomplis avant l'inscription	48
III. Inscription des succursales	49
 Chapitre 3 Capital-actions et actions	 51
Section 1 Capital-actions	51
§ 1 Notion	51
§ 2 Monnaie	54
§ 3 Protection du capital	55
I. Interdiction de restituer les apports	55
II. Restrictions quant à l'acquisition d'actions propres	58
a. Principe	58
b. Conditions	59
c. Effets	61
§ 4 Capital-participation	62
Section 2 Actions	64
§ 1 Notion	64
§ 2 Espèces	66
§ 3 Émission et formes des actions	67
I. Émission des actions	67
II. Formes	69
a. Actions émises sous forme de papiers-valeurs	69
b. Actions émises sous forme de droits-valeurs simples	72
c. Actions émises sous forme de titres intermédiés	73
d. Actions émises sous forme de droits-valeurs inscrits (actions tokenisées)	75

§ 4	Transfert et légitimation	77
I.	Modes de transfert	77
II.	Légitimation	79
a.	Registre des actions	79
b.	Inscription au registre des actions	80
c.	Effets de l'inscription au registre des actions	81
III.	Annonce de l'ayant droit économique	82
a.	Obligation d'annonce	82
b.	Liste des ayants droit économiques	84
c.	Sanctions	84
§ 5	Actions nominatives liées	85
I.	Généralités	85
II.	Actions nominatives liées non cotées en bourse	88
a.	Motifs de refus d'agrément	88
aa.	Justes motifs statutaires	88
bb.	Justes motifs légaux	90
b.	Effets, procédure et voies de droit	92
c.	Acquisitions particulières	93
III.	Actions nominatives liées cotées en bourse	94
a.	Motifs de refus d'agrément	94
aa.	Justes motifs statutaires	94
bb.	Juste motif légal	95
b.	Effets, procédure et voies de droit	96
aa.	Acquisition en bourse	96
bb.	Acquisition hors bourse	97
cc.	Voies de droit	98
c.	Acquisitions particulières?	98
§ 6	Catégories d'actions	98
I.	Actions à droit de vote privilégié	99
a.	Notion	99
b.	Conditions	100
c.	Portée du privilège	101
II.	Actions privilégiées	101
a.	Notion	101
b.	Conditions	102
c.	Privilèges	103
§ 7	Bons de participation et bons de jouissance	105
I.	Bons de participation	105
a.	Notion	105
b.	Droits du participant	105
aa.	Droits sociaux	105

bb.	Droits d'information	106
cc.	Droits patrimoniaux	106
dd.	Autres droits	108
c.	Conversion de bons de participation en actions	108
II.	Bons de jouissance	109
a.	Notion	109
b.	Conditions	109
c.	Droits attachés aux bons de jouissance	110
d.	Rachat des bons de jouissance	111
e.	Communauté des porteurs de bons de jouissance	111
Chapitre 4	Modification du capital	113
Section 1	Augmentation de capital	113
§ 1	Augmentation ordinaire	113
I.	Décision d'augmentation	114
a.	Éléments absolument nécessaires	114
b.	Éléments relativement nécessaires	117
II.	Exécution de l'augmentation	118
a.	Compétence et délai	118
b.	Souscription	118
c.	Droit de souscription préférentiel	120
aa.	Notion	120
bb.	Suppression ou limitation du droit de souscription préférentiel	121
cc.	Titulaires d'actions nominatives liées	123
d.	Libération des actions	124
aa.	Généralités	124
bb.	Libération par compensation	125
cc.	Libération au moyen de fonds propres	126
e.	Formalités et publicité	127
f.	Décision de constatation et modification des statuts	130
g.	Inscription au RC	132
§ 2	Augmentation au moyen d'un capital conditionnel	133
I.	Notion	133
II.	Conditions	135
a.	Décision de l'AG et fondement statutaire	135
b.	Montant du capital conditionnel	137
c.	Octroi de droits de conversion et d'option	138
d.	Droit de souscription préférentiel et prioritaire	140
e.	Protection des titulaires de droits de conversion ou d'option ...	142

III.	Exécution de l'augmentation	143
a.	Exercice des droits de conversion ou d'option	143
b.	Libération des actions	144
c.	Moment de l'augmentation	145
d.	Vérification et adaptation des statuts	145
VI.	Épuration des statuts	146
Section 2	Réduction de capital	147
§ 1	Réduction ordinaire	147
I.	Notion	147
II.	Procédure	149
a.	Compétence et délai	149
b.	Chronologie	150
c.	Décision de réduction	152
d.	Appel aux créanciers et garantie des créances	152
e.	Comptes intermédiaires	153
f.	Attestation de vérification	153
g.	Décision de constatation et modification des statuts	154
h.	Inscription au RC	155
§ 2	Réduction en cas de bilan déficitaire	155
I.	Notion	155
II.	Conditions	156
III.	Procédure	157
§ 3	Réduction et augmentation simultanées du capital-actions	157
I.	Notion	157
II.	Conditions	158
III.	Procédure	159
Section 3	Marge de fluctuation du capital	160
§ 1	Décision d'autorisation et fondement statutaire	161
I.	Décision d'autorisation de l'AG	161
II.	Fondement statutaire	161
a.	Valeurs-limites	162
b.	Durée de l'autorisation	163
c.	Restrictions, charges et conditions	164
aa.	Marge de fluctuation unilatérale	164
bb.	Autres restrictions	164
d.	Limitations du droit de souscription préférentiel	165
e.	Autres indications	166
§ 2	Modification du capital-actions	167
I.	Augmentation du capital-actions	167

a.	Augmentation ordinaire	168
b.	Augmentation au moyen d'un capital conditionnel	169
II.	Réduction du capital-actions	169
a.	Réduction ordinaire	170
b.	Réduction déclarative et avec augmentation simultanée	171
Chapitre 5	Parties et organes de la SA	173
Section 1	Actionnaires	173
§ 1	Notion d'actionnaire	173
§ 2	Acquisition et perte de la qualité d'actionnaire	173
I.	Acquisition en général	173
II.	Transfert d'actions en particulier	174
III.	Perte de la qualité d'actionnaire	174
a.	Causes ordinaires	174
b.	Causes extraordinaires	175
Section 2	Assemblée générale	176
§ 1	Généralités	176
I.	Notion	176
II.	Types	176
§ 2	Compétences	178
§ 3	Déroulement de l'AG	179
I.	Convocation	179
a.	Compétence	179
b.	Délai et forme	181
c.	Contenu	182
II.	Lieu de l'AG	183
III.	Représentation de l'actionnaire	184
a.	Principe général de la liberté de représentation	184
b.	Représentation dans les sociétés non-cotées	185
c.	Représentation dans les sociétés cotées	187
d.	Pluralité de propriétaires	187
e.	Usufruit	188
f.	Communication des données relatives à la représentation	188
IV.	Présidence, contrôle et procès-verbal	188
V.	Quorum de présence	190
VI.	Décisions	190
VII.	Assemblée universelle	191
VIII.	Assemblée par voie de circulation	192
IX.	Assemblée virtuelle et vote à distance (digitalisation)	192

Section 3 Administrateur – membre du CA	193
§ 1 Notion et types	193
I. Notion d'administrateur	193
II. Administrateur représentant d'une personne morale	193
III. Administrateur représentant de catégories d'actions	194
IV. Administrateur représentant des participants	194
V. Autres possibilités statutaires	195
§ 2 Élection, durée et fin des fonctions	195
§ 3 Droits de l'administrateur	197
I. Droit de demander la convocation du conseil	197
II. Droit à l'information	197
a. Principes	197
b. Droit aux renseignements pendant les séances du conseil	197
c. Droit aux renseignements hors des séances du conseil	198
d. Droit de consulter les livres ou les dossiers	199
III. Droit à une rémunération	200
IV. Droit de représenter la société	200
V. Droit d'obtenir la décharge?	201
§ 4 Devoirs de l'administrateur	201
I. Devoir de diligence	201
II. Devoir de fidélité	203
III. Devoir de respecter l'égalité de traitement entre les actionnaires ...	204
IV. Exigence en matière de domicile et de représentation	205
V. Devoirs en cas de menace d'insolvabilité, de perte de capital et de surendettement	205
a. Menace d'insolvabilité	205
b. Perte de capital (art. 725a al. 1 CO)	206
c. Surendettement (art. 725b CO)	208
VI. Responsabilité	209
Section 4 Conseil d'administration	210
§ 1 Notion et composition	210
§ 2 Compétences	210
I. Gestion et représentation	210
II. Délégation de la gestion	210
III. Compétences intransmissibles	211
IV. Compétence résiduelle par défaut	213
§ 3 Organisation	214
I. Attribution du conseil	214

II.	Présidence	215
a.	Désignation	215
b.	Compétences	215
III.	Règlement d'organisation	216
§ 4	Tenue des séances du conseil	217
I.	Convocation	217
II.	Déroulement des séances – quorum	218
III.	Procès-verbal	219
IV.	Décision par voie de circulation, participation à distance et séance virtuelle	219
§ 5	Comité de rémunération	220
Section 5	Organe de révision	220
§ 1	Notions	220
I.	Nature de la relation à la société	220
II.	Élection et durée des fonctions	221
III.	Types de révision	223
IV.	Types de réviseurs	223
V.	Degrés d'indépendance	224
§ 2	Fonctions et responsabilité	225
§ 3	Contrôle ordinaire	226
I.	Sociétés soumises au contrôle ordinaire	226
II.	Réviseurs habilités et degré d'indépendance	227
III.	Teneur du contrôle ordinaire	227
IV.	Devoirs du réviseur (avis, AG, etc.)	228
§ 4	Contrôle restreint	229
I.	Sociétés soumises au contrôle restreint	229
II.	Réviseurs habilités et degré d'indépendance	229
III.	Teneur du contrôle restreint	229
IV.	Devoirs du réviseur	229
§ 5	Opting out	230
I.	Conditions	230
II.	Effets	230
Section 6	Autres parties	231
§ 1	Directeurs et direction	231
§ 2	Fondés de procuration et mandataires commerciaux	232
I.	Notion de fondés de procuration	232
II.	Notion de mandataires commerciaux	233

III. Dispositions communes	233
IV. Nomination et révocation	233
§ 3 Participants	234
I. Notion	234
II. Droits sociaux limités	235
III. Droits patrimoniaux	235
§ 4 Porteurs de bons de jouissance	236
§ 5 Obligataires	236
§ 6 Créanciers en général	237
Section 7 Convention d'actionnaires	237
§ 1 Notion	237
§ 2 Utilité	238
§ 3 Contenu potentiel	239
§ 4 Exécution de la convention	240
Section 8 Corporate governance	240
Section 9 Carence dans l'organisation	242
Section 10 La société anonyme	244
I. Responsabilité pour actes illicites de ses organes (art. 722 CO)	244
II. Responsabilité sociétale de la SA	245
Chapitre 6 Droits et obligations des actionnaires	247
Section 1 Droits des actionnaires	247
§ 1 Droits sociaux	247
I. Droit de participer à l'AG et représentation	248
II. Droit de voter à l'AG	248
III. Droit de demander la convocation d'une AG et de porter des points à l'ordre du jour	250
IV. Droit d'être représenté au CA	251
V. Droit à un réviseur indépendant et qualifié	251
§ 2 Droits à l'information	252
I. Droit à l'information spontanée	252
II. Droit à l'information sur demande	252
III. Droit à l'institution d'un examen spécial	254
a. Notion et conditions	254
b. Procédure	255

§ 3	Droits d'action (renvoi)	257
§ 4	Droits patrimoniaux	257
	I. Droit au dividende	257
	II. Droit à une part de liquidation	258
	III. Autres droits patrimoniaux	259
	a. Intérêts intercalaires	259
	b. Utilisation gratuite ou préférentielle des actifs de la société	259
§ 5	Droits mixtes : préservation de la participation relative	260
	I. Droit de souscription préférentiel	261
	II. Droit de souscription préalable à un emprunt convertible	261
	Section 2 Devoirs de l'actionnaire	262
§ 1	Libération du capital souscrit	262
§ 2	Obligation d'annoncer de l'actionnaire	262
§ 3	Transparence («Durchgriff»)	263
§ 4	Autres devoirs?	264
	Chapitre 7 Responsabilité et actions judiciaires	267
	Section 1 Action en responsabilité contre les administrateurs	267
§ 1	Principes	267
§ 2	Qualité pour agir (dommages direct et indirect)	268
	I. Texte légal	268
	II. Complètement du texte légal par la jurisprudence	269
	III. Qualité pour agir de la société	271
	a. Hors faillite	271
	b. En cas de liquidation	271
	c. En faillite	272
	IV. Qualité pour agir de l'actionnaire et du participant	273
	a. Réparation du dommage exclusivement direct hors faillite	273
	b. Réparation du dommage exclusivement indirect hors faillite	273
	c. Réparation du dommage direct de l'actionnaire et de la société hors faillite	274
	d. Réparation du dommage exclusivement direct dans la faillite	275
	e. Réparation du dommage exclusivement indirect dans la faillite	275
	f. Réparation du dommage direct de l'actionnaire et de la société dans la faillite	276
	V. Qualité pour agir du créancier social	277
	a. Hors faillite	277
	b. Réparation du dommage exclusivement direct du créancier dans la faillite	277

c.	Réparation du dommage exclusivement indirect du créancier dans la faillite	277
d.	Réparation du dommage direct du créancier et de la société dans la faillite	279
§ 3	Qualité pour défendre	279
§ 4	Conditions matérielles	281
I.	Violation des devoirs – illicéité	281
II.	Dommage	283
III.	Causalité	284
IV.	Faute	285
§ 5	Cas particulier de la détermination du dommage en cas de surendettement – dommage de continuation d’exploitation	287
§ 6	Moyens de défense	289
I.	Prescription	289
II.	Décharge	290
III.	Exception <i>volenti non fit iniuria</i>	292
IV.	Compensation	293
V.	Preuve libératoire en cas de délégation de la gestion	294
§ 7	Solidarité	294
§ 8	Aspects procéduraux	295
	Section 2 Autres actions en responsabilité	297
§ 1	Pour le prospectus d’émission (art. 752 aCO – 69 LSFIn)	297
I.	Base légale	297
II.	Notions	299
III.	Qualité pour agir	300
IV.	Qualité pour défendre	301
V.	Conditions matérielles et modalités de l’action	301
§ 2	Dans les actes de fondation (art. 753 CO)	302
I.	Base légale et principes	302
II.	Notions	302
III.	Qualité pour agir	303
IV.	Qualité pour défendre	304
V.	Conditions matérielles et modalités	304
§ 3	Dans la révision (art. 755 CO)	305
I.	Base légale	305
II.	Notions	306
III.	Qualité pour agir	306

IV. Qualité pour défendre	307
V. Conditions et modalités de l'action	307
VI. Casuistique sélective	308
Section 3 Autres actions judiciaires	309
§ 1 Action en restitution de prestation indûment perçue (art. 678 CO)	309
§ 2 Actions en obtention de renseignements ou en consultation	311
I. Action en remise des documents prévus par l'art. 699a CO	311
II. Action en obtention de renseignement et consultation (art. 697 ss CO)	312
§ 3 Action en institution d'un examen spécial (art. 697c ss CO)	314
§ 4 Action en convocation de l'assemblée générale (art. 699 CO)	315
§ 5 Action en inscription d'un objet à l'ordre du jour (art. 699b CO)	316
§ 6 Action en consultation du procès-verbal (art. 702 al. 4 CO)	317
§ 7 Action en contestation des décisions de l'assemblée générale (art. 706 CO)	318
I. Action en annulation	318
a. Base légale et principes	318
b. Aspects de procédure	319
c. Qualité pour agir et pour défendre – désignation d'un représentant	320
d. Conditions matérielles	320
e. Casuistique	321
f. Effets du jugement	322
II. Action en constatation de la nullité	322
a. Base légale et principes	322
b. Aspects de procédure	323
c. Qualité pour agir et pour défendre	323
d. Conditions matérielles	324
e. Casuistique	324
f. Effets du jugement	325
§ 8 Action en constatation de la nullité d'une décision du conseil (art. 714 CO)	325
§ 9 Action en convocation du conseil (art. 715 CO)	326
§ 10 Action en obtention d'information d'un administrateur (art. 715a CO)	327
§ 11 Action en obtention d'informations sur l'organisation (art. 716b al. 4 CO)	328
§ 12 Action de l'actionnaire en révocation de l'organe de révision (art. 730a al. 4 et 731b CO)	329

§ 13	Actions en cas de carence dans l'organisation (art. 731b ss CO)	330
§ 14	Actions en dissolution	332
	I. Pour justes motifs (art. 736 al. 1 ch. 4 CO)	332
	II. Pour irrégularités dans la fondation (art. 643 al. 3 CO)	334
	III. Consignation d'un montant pendant la liquidation (art. 744 CO)	335
	IV. Dissolution ordonnée par le registre du commerce – réinscription	335
	a. Dissolution	335
	b. Réinscription	336
§ 15	Action en obtention des comptes (art. 958e CO)	338
§ 16	Action en établissement d'états financiers selon une norme reconnue (art. 962 al. 2 CO; art. 963b al. 4 ch. 1 CO)	339
§ 17	Action en établissement de comptes consolidés (art. 963a al. 2 ch. 2 CO)	341
§ 18	Action en établissement de comptes selon les règles applicables aux grandes entreprises (art. 961d al. 2 ch. 1 CO)	342
Chapitre 8 Aspects de droit comptable		343
Section 1 Source et importance du droit comptable		343
Section 2 Obligations et droits comptables		344
§ 1	Obligations principales	344
	I. Tenir la comptabilité	344
	a. Principe	344
	b. Notion de comptabilité	344
	c. Aspects formels de la tenue de la comptabilité	344
	II. Présentation des comptes	344
	a. Principe	344
	b. Fonction des comptes	345
	c. Aspects formels de la présentation des comptes	345
	III. Publication et/ou consultation	345
	IV. Conservation de la comptabilité	345
§ 2	Droits de l'actionnaire	346
§ 3	Sanction pénale	347
Section 3 Grands principes comptables		348
§ 1	Distinctions (et confusions) opérées par la loi	348
§ 2	Principes comptables	348
	I. Principes relatifs à la tenue de la comptabilité	348
	II. Principes relatifs à l'établissement de l'information financière	350

Section 4 Documents principaux	354
§ 1 Rapport de gestion	354
I. Bilan	354
a. Notions	354
b. Structure minimale	354
II. Compte de résultats	355
a. Notions	355
b. Structure minimale du compte de résultat	355
III. Annexe	356
§ 2 Autres documents comptables	356
I. Inventaire	356
II. Pièces comptables	357
III. Tableau des flux de trésorerie	357
IV. Rapport annuel	357
Section 5 Quelques notions	358
§ 1 Amortissements et corrections de valeur	358
§ 2 Provisions	359
§ 3 Réserves	359
I. Réserves légales	360
a. Réserve légale issue du capital	360
b. Réserve légale issue du bénéfice	361
c. Réserve pour actions propres	361
d. Réserve de réévaluation	362
II. Réserves facultatives issues du bénéfice	362
III. Réserves latentes	363
IV. Compensation des pertes	364
§ 4 Comptes consolidés et comptes intermédiaires	365
I. Comptes consolidés	365
II. Comptes intermédiaires	365
Section 6 Règles d'évaluation	366
§ 1 Généralités	366
§ 2 Principes dans l'évaluation	366
§ 3 Réévaluation (art. 725c CO)	367
Section 7 Règles spécifiques applicables aux grandes entreprises	368

Section 8 Règles spécifiques applicables à certaines grandes entreprises ..	368
§ 1 Contexte de l'entrée en vigueur des nouvelles dispositions	368
§ 2 Transparence sur les questions non financières	369
§ 3 Transparence dans les entreprises de matières premières	369
§ 4 Devoirs de diligence et de transparence en matière de minerais et de métaux provenant de zones de conflit et en matière de travail des enfants	370
 Chapitre 9 Dissolution et liquidation de la SA	 371
Section 1 Dissolution	371
§ 1 Notion	371
§ 2 Causes	371
§ 3 Conséquences	374
I. Inscription au registre du commerce	374
II. Entrée en liquidation	374
§ 4 Possibilité de revenir sur la dissolution	374
Section 2 Liquidation	375
§ 1 Notions	375
I. Liquidation	375
II. Liquidation de fait	375
III. Manteau d'actions	376
§ 2 Effets de l'entrée en liquidation	377
§ 3 Liquidateurs	377
I. Désignation	377
a. Par l'assemblée générale	377
b. Par le juge	378
c. En cas de faillite	378
II. Révocation	378
III. Fonctions	379
§ 4 Procédure de liquidation	380
I. Présentation générale	380
II. Bilans d'entrée, annuels et final	381
III. Protection des créanciers	382
IV. Distribution en nature	383
V. Aspects fiscaux	384

Section 3 Dissolution sans liquidation	384
§ 1 Restructurations LFus	384
§ 2 Article 751 CO	384
§ 3 Faillite	385
 Annexes	
Modèle de statuts	389
Certificat d'actions	401
 Table non exhaustive des textes légaux et autres documents	
1. Lois et ordonnances	403
2. Autres documents	405
Bibliographie générale	407
Index	411
Table des matières	417