

Texte 9

Définition du droit commercial

Le droit commercial est une branche du droit privé et englobe l'ensemble des normes relatives aux commerçants lors de l'exercice de leur profession. Au niveau général, il y a lieu de dire que c'est la branche du droit qui règle l'exercice de l'activité commerciale.

Il est possible de distinguer entre deux critères au sein du droit commercial. Le critère objectif est celui qui concerne les actes de commerce mêmes. En revanche, le critère subjectif a à voir avec la personne qui joue le rôle de commerçant.

Le droit commercial n'est pas statique, étant donné qu'il s'adapte aux besoins changeants des entreprises, du marché et de la société en général. Toutefois, cinq principes basiques sont toujours respectés: il s'agit d'un droit professionnel (dans la mesure où il résout des conflits propres aux entrepreneurs), individualiste (il fait partie du droit privé et règle les relations entre les particuliers), consuetudinaire (il se base sur les coutumes des commerçants), progressif (il évolue au fil du temps) et internationalisé (il s'adapte au phénomène de la globalisation).

Définitivement, le droit commercial a pour but de structurer l'organisation entrepreneuriale moderne et de réglementer le statut juridique de l'entrepreneur, c'est-à-dire la personne qui réalise des actes de commerce. Par ailleurs, les actes de commerce sont ceux qui sont menés dans le but d'obtenir des profits.



Section A : LAAMIRI I

Section B : LARGUET S

Section C :CHIBANI

Groupe :

Faculté de droit

النص رقم 9

تعريف القانون التجاري

القانون التجاري هو فرع من فروع القانون الخاص، الذي يشمل المعايير المتعلقة بالتجار في إطار ممارستهم لمهنتهم. على المستوى العام يمكن القول أنه فرع القانون الذي ينظم ممارسة مهنة التجارة.

ويمكن أن نميز بين خاصيتين للقانون التجاري . الخاصية الموضوعية و التي تتعلق بالأعمال التجارية في حد ذاتها، في مقابل الخاصية الشخصية (الذاتية) و التي لها علاقة بالأشخاص الذين يمارسون التجارة أي التجار .

القانون التجاري ليس ثابت، باعتبار أنه يتكيف مع الاحتياجات المتغيرة للشركات ، السوق و المؤسسات بصفة عامة . ولكن يوجد دائما خمس مبادئ أساسية يجب احترامها : يتعلق الأمر بأنه قانون مهني (على اعتبار أنه يحل النزاع الخاص بين المقاولين) ، فردي (لأنه جزء من القانون الخاص و ينظم العلاقات بين الأفراد) عرفي (يعتمد على الأعراف التجارية)، تطوري(يتطور مع مرور الزمن)، تدويلي أو دولي (يتكيف مع ظاهرة العولمة).

في الأخير ، القانون التجاري يهدف إلى هيكلة النظام المقاولاتي الحديث ، و تنظيم النظام القانوني للمقاول، أي الأشخاص . الذين يقومون بأعمال تجارية ، في حين الأعمال التجارية يتم القيام بها بهدف الحصول على الربح .

Texte 10

Champ d'application du droit commercial

Le droit commercial est un droit privé d'exception, qui se démarque du droit civil pour devenir un droit sur mesure, c'est-à-dire adapté soit à une catégorie de personnes (commerçants), soit à une catégorie d'actes (actes de commerces). Certains considèrent que le terme de droit commercial est archaïque, et voudraient parler de droit économique ou droit des affaires. Il reste un droit à la recherche de sa définition : il n'est pas facile d'en décrire le contenu. Il est d'exception en ceci qu'il s'applique à des personnes « exceptionnelles », et est donc limité, tout en étant en pleine expansion.

Le droit commercial est une branche du droit privé qui, par dérogation au droit civil, régleme de manière spécifique certaines activités de production, de distribution et de services. Il englobe à la fois le commerce au sens courant du terme, c'est-à-dire les activités d'échange, et l'industrie, donc des activités de transformation. Le droit commercial ne régit cependant pas l'ensemble de la vie économique. Pour des raisons socio-historiques, les agriculteurs, les artisans et les membres de professions libérales demeurent soumis au droit civil, même si leur statut tend à se rapprocher de celui des commerçants. Si cette évolution continue, la distinction traditionnelle du droit civil et du droit commercial sera remplacée par celle du droit des activités économiques ou professionnelles, d'une part, et du droit des relations personnelles et de la consommation, d'autre part. L'existence du droit commercial se révèle lorsque, face à une situation de fait identique (par exemple, l'établissement d'un bail ou la cessation des paiements d'un débiteur, etc.), un système juridique prévoit l'application alternative de deux règles, l'une relevant du droit commun, l'autre d'un droit exceptionnel, selon la nature de l'acte envisagé ou la qualité de son auteur.

النص رقم 10:

نطاق تطبيق القانون التجاري

القانون التجاري هو قانون خاص استثنائي، الذي يتميز عن القانون المدني لكي يصبح قانون حسب المقاس ، بمعنى أنه يتكيف سواء مع فئة معينة من الأشخاص (التجار) ، أو مع فئة معينة من الأعمال (الأعمال التجارية) .

البعض يعتبر أن مصطلح القانون التجاري هو مصطلح تم تجاوزه ، و يحبذون استعمال مصطلح القانون الاقتصادي أو قانون الأعمال.

و يبقى قانون يبحث عن تعريف له : لأنه ليس من السهل تحديد محتواه. لهذا السبب فهو استثنائي و يطبق على أشخاص استثنائيين، فهو محدود حتى و إن كان في أوج تطوره.

القانون التجاري هو فرع من فروع القانون الخاص ، و بتفويض من القانون المدني يقوم بصفة خاصة بتنظيم بعض أنشطة الإنتاج ، و التوزيع ، و الخدمات . فهو يشمل في نفس الوقت التجارة بالمعنى المتعارف و المتداول بين الناس عموما بمعنى أنشطة التبادل ، و الصناعة و بالتالي أنشطة التحويل . القانون التجاري بهذا لا يقوم بتنظيم كامل الحياة الاقتصادية . لأسباب سياسية و تاريخية ، المزارعين ، الحرفيين و أصحاب المهن الحرة يبقون خاضعين لأحكام القانون المدني ، حتى و إن كان نظامهم يقترب من النظام الخاص بالتجار. إذا ما استمر هذا التطور ، التفرقة التقليدية بين القانون المدني و القانون التجاري و سيستبدل بقانون الأنشطة الاقتصادية أو المهنية من جهة ، و قانون العلاقات الشخصية و الاستهلاك من جهة أخرى، يظهر لنا وجود القانون التجاري في مواجهة حالة مماثلة (مثلا إبرام عقد الإيجار أو توقف المدين عن الدفع ، الخ) النظام القانوني يتوقع التطبيق التداولي لقاعدتين ، قاعدة تنتمي إلى القانون المختلط، و الأخرى تنتمي إلى القانون الاستثنائي ، و ذلك حسب العمل الذي نحن بصدده أو صفة القائم به.

Texte 11

Définition juridique du commerçant : Droit commercial

Le régime juridique du commerçant diffère selon qu'il s'agit d'une personne morale ou physique. Pour savoir la définition juridique du commerçant du point de vue du droit commercial, il faudra tenir compte de cette distinction entre personne physique et personne morale. Nous aborderons, ainsi, les critères définissant le statut du commerçant dans l'un ou dans l'autre des cas.

A) Le commerçant en tant que personne physique :

Pour qu'une personne physique bénéficie du titre de commerçant, elle doit remplir certaines conditions. C'est la jurisprudence qui a fait la lumière sur les conditions d'acquisition du statut de commerçant pour les personnes physiques.

1-Le commerçant est une personne physique doit réaliser des actes de commerce

En effet, nul ne peut détenir le titre de commerçant s'il ne réalise pas des actes de commerce. On peut se demander, c'est quoi un acte de commerce ? Il s'agit de certains actes explicitement mentionnés dans le code de commerce.

Rappelons à ce niveau que toute personne physique qui est immatriculée au RCS bénéficie d'une présomption de la qualité de commerçant. Le RCS se définit comme le Registre du commerce et des sociétés.

2-Le commerçant doit faire du commerce une profession habituelle

Il ne suffit pas pour la personne physique d'accomplir les actes retenus par le code de commerce. Encore faudra-t-il qu'il les exerce de manière habituelle. Si par contre, il s'agit d'une activité occasionnelle, ou encore d'une occupation sporadique, elle ne suffira pas à conférer le statut de commerçant. Mieux encore, la cour d'appel dans un arrêt a rappelé que la profession habituelle doit être susceptible de subvenir aux besoins du commerçant.

3-Le commerçant n'agit pas pour le compte d'une autre personne

Une autre condition importante est que le commerçant agit pour son propre compte. Être commerçant c'est agir en son nom propre et pas dans l'intérêt d'autrui. Dans un arrêt de la Cour de cassation, il est même dit que c'est pour ses risques et

(suite...

النص رقم 11:

التعريف القانوني للتاجر: القانون التجاري

النظام القانوني للتاجر يختلف بينما إذا كان شخص طبيعي أو شخص معنوي. و لمعرفة التعريف القانوني للتاجر من وجهة نظر القانون التجاري ، يجب الأخذ بعين الاعتبار التفرقة بين الشخص الطبيعي و الشخص المعنوي ، و من ثم نتطرق للخصائص المحددة للنظام القانوني للتاجر سواء كان شخص طبيعي أو معنوي.

(أ)- التاجر كشخص طبيعي : لكي يستفيد الشخص من صفة التاجر ، يجب أن يستوفي مجموعة من الشروط ، و القضاء هو من سلط الضوء على شروط اكتساب صفة التاجر بالنسبة للأشخاص الطبيعية.

1- يجب أن يقوم الشخص الطبيعي بأعمال تجارية: لا يمكن لأي شخص أن يكتسب صفة التاجر ، إذا لم يقم بممارسة عمل تجاري ، و التساؤل الذي يطرح : ما هو العمل التجاري؟. و يتعلق الأمر ببعض الأعمال و النشاطات المذكورة صراحة في القانون التجاري.

و يجب التذكير في هذه الحالة أن كل شخص طبيعي مسجل لدى مصالح (س ت) السجل التجاري يستفيد من صفة التاجر ، و هو سجل التجار و المؤسسات.

2- التاجر يجب أن يتخذ من التجارة مهنة معتادة له: لا يكفي لكي يكتسب الشخص الطبيعي صفة التاجر أن يقوم بالأعمال المدونة في السجل التجاري، و لكن يشترط بالإضافة إلى ذلك أن يمارس هذه الأعمال بصفة معتادة، حيث إذا ما تمت ممارسة هذه الأعمال بصفة متقطعة و موسمية فهذا لا يكفي لاكتساب صفة التاجر .

و في قرار لمحكمة الاستئناف يفسر معنى المهنة المعتادة ، هي المهنة التي يعتمد عليها التاجر في تلبية احتياجاته.

3-التاجر لا يعمل لحساب شخص آخر : و هناك شرط آخر لاكتساب صفة التاجر ، هو أن التاجر يعمل لحسابه الخاص ، أي لا يعمل باسمه و لكن لحساب الغير، في قرار آخر لمحكمة النقض ، يقضي بأن يقوم التاجر بالعمل متحملا مخاطر الربح و الخسارة.

Texte 12 (...suite)

périls que le commerçant accomplit un acte commercial. Il ressort de cela que les salariés du commerçant ne peuvent eux-mêmes, en raison de leur contrat de travail, obtenir le statut de commerçant. La raison est toute simple, ils exercent pour le compte de leur employeur.

4-Le commerçant doit disposer de la capacité commerciale

Le dernier critère qui est analysé fait référence à la capacité commerciale. Avant l'exercice d'une activité commerciale, il faut être en possession de toutes ses facultés mentales, psychiques, etc. Ce sont elles qui permettent de conclure que l'intéressé peut exercer une activité telle que le commerce.

Le commerce est une activité à risque : Elle peut générer des profits comme elle peut entraîner des dettes. Ne pas payer ses créanciers à temps peut entraîner des sanctions pour le commerçant.

B)Le commerçant en tant que personne morale

Deux critères essentiels peuvent attirer l'attention au niveau des personnes morales. Soit il faut analyser la forme sociale de la personne morale ou alors il faut considérer son activité sociale.

1-Le commerçant par la forme

Il s'agit ici du cas précis des sociétés commerciales. La règle qui prévaut en droit du commerce et des sociétés est qu'elles sont toutes considérées comme commerçantes dès lors qu'elles réalisent tous les processus et formalités comme prévu par la loi.

Il existe, en droit privé, différents types de sociétés commerciales par la forme. Nous pouvons faire cas des sociétés anonymes, sociétés à responsabilité limitée. À ces deux types de personnes morales, il faut ajouter aussi la société en nom collectif, la société par actions simplifiée, l'EURL, etc. Précisons à ce niveau que même dans les cas où leur objet est similaire à celui des sociétés civiles, rien n'enlève la qualité de commerçant à ces sociétés commerciales.

2-Le commerçant par l'activité

À ces types de personnes morales, il faudra appliquer les mêmes critères retenus pour les personnes physiques. Ainsi, une personne morale qui a pour habitude de faire l'accomplissement des actes de commerce et qui considère cette activité comme principale pourra acquérir la qualité de commerçant.



النص رقم 12 (تابع)

وعلى هذا الأساس أن إجراء التاجر لا يمكنهم بسبب عقد عملهم أن يكتسبوا صفة التاجر السبب بسيط هو أنهم يعملون لحساب رب العمل.

4-التاجر يجب أن يتمتع بالأهلية التجارية: أخر خاصية تتعلق بالأهلية التجارية ، اد يجب أن يتمتع بكامل قواه العقلية و النفسية...الخ، و هذه الخصائص هي التي تحدد ما اذا كان الشخص يمكنه أن يمارس نشاط كالتجارة.

التجارة عمل ذو مخاطر : يمكن أن يحقق أرباح ، كما يمكن أن يرتب ديون . و عدم دفع الديون للدائنين يمكن أن يعرض التاجر للعقوبات.

ب- التاجر كشخص معنوي : هناك خاصيتين أساسيتين يجب أن يلفت الانتباه اليهما بالنسبة للأشخاص المعنوية ، و يجب تحليل الشكل الاجتماعي للشخص المعنوي أو الأخذ بعين الاعتبار نشاطه الاجتماعي.

1-التاجر بحسب الشكل: و يتعلق الأمر هنا على وجه التحديد بالشركات التجارية ، القاعدة المطبقة في القانون التجاري و قانون المؤسسات أن الشركات تعتبر كلها تاجرة ، اذا ما تم احترام الشروط الشكلية المحددة في القانون لتكوينها.

و يوجد في القانون الخاص عدة أنواع من الشركات التجارية بحسب الشكل، ويمكن أن نذكر منها الشركة ذات الاسم المغفل، الشركة ذات المسؤولية المحدودة. بالإضافة الى هادين النوعين من الأشخاص المعنوية، يمكن إضافة شركة التضامن ، و الشركة ذات الأسهم ، و المؤسسة ذات الشخص الوحيد و ذات المسؤولية المحدودة... الخ . و يجب التأكيد أنه حتى في هذه الحالة و ان كان موضوع هذه الشركات مشابه للشركات المدنية، هذا لا ينفي صفة التاجر عن الشركات التجارية.

2-التاجر بحسب العمل: على ضوء هذه الأشخاص المعنوية، يجب أن نطبق نفس الخصائص المذكورة سلفا بالنسبة للأشخاص الطبيعية، و عليه ، الشخص المعنوي الذي يقوم بالأعمال التجارية بصفة معتادة ، و يتخذ من هذه الأعمال كنشاط رئيسي يمكنه أن يكتسب صفة التاجر.