

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|--|----|
| SOMMAIRE..... | 7 |
| INTRODUCTION..... | 9 |
| I. L'APLANISSEMENT DES OBSTACLES TECHNIQUES À LA MOBILITÉ DES SOCIÉTÉS..... | 11 |
| II. LA PERSISTANCE DES RÉTICENCES NATIONALES FACE À LA MOBILITÉ DES SOCIÉTÉS..... | 14 |
| APPROCHE <i>A PRIORI</i> DE LA CIRCULATION DANS LE CONTEXTE DU DROIT DE L'UNION EUROPÉENNE..... | 17 |
| I. APPROCHE <i>A PRIORI</i> ET COMPRÉHENSION PREMIÈRE DES OBJETS DU DROIT..... | 18 |
| II. TYPOLOGIE DES <i>A PRIORI</i> EN MATIÈRE DE CIRCULATION..... | 20 |
| A. <i>A priori</i> magique de la circulation..... | 21 |
| B. <i>A priori</i> libéral de la circulation..... | 22 |
| C. <i>A priori</i> social de la circulation..... | 23 |
| D. <i>A priori</i> ontologique de la circulation..... | 24 |
| E. <i>A priori</i> fondamental de la circulation..... | 25 |
| F. <i>A priori</i> modal de la circulation..... | 26 |
| III. SINGULARITÉ DES <i>A PRIORI</i> À LA CIRCULATION DANS LE CONTEXTE DE L'UNION EUROPÉENNE..... | 28 |
| A. <i>A priori</i> , une circulation entre les territoires ou dans un espace ?..... | 28 |
| B. <i>A priori</i> , une circulation approchée par ses causes, ses effets ou de bout en bout ?..... | 29 |
| C. <i>A priori</i> , une circulation sous régime juridique exclusif ou pluraliste ?..... | 30 |
| D. <i>A priori</i> , une circulation sous contrôle ou hors de contrôle ?..... | 31 |

| | |
|--|-----|
| CIRCULATION DES SOCIÉTÉS DE PAYS TIERS ET MARCHÉ INTÉRIEUR..... | 33 |
| I. L'ACCÈS MAÎTRISÉ AU MARCHÉ INTÉRIEUR..... | 39 |
| A. L'ouverture relative du marché intérieur aux sociétés de pays tiers..... | 39 |
| B. L'investissement étranger contrôlé dans le marché intérieur.. | 47 |
| II. LA DÉTERRITORIALISATION DU DROIT DE L'UNION..... | 53 |
| A. Le rattachement par l'opération économique..... | 54 |
| B. Le rattachement par l'unité économique | 58 |
| EXISTE-T-IL UN ORDRE PUBLIC DE LA MOBILITÉ SOCIÉTAIRE ? | 67 |
| I. IDENTIFICATION DE LA NOTION D'ORDRE PUBLIC DE LA MOBILITÉ SOCIÉTAIRE | 68 |
| II. IDENTIFICATION DU CONTENU DE L'ORDRE PUBLIC DE LA MOBILITÉ SOCIÉTAIRE | 72 |
| LE CONTRÔLE DE L'ABUS OU DE LA FRAUDE DANS LES OPÉRATIONS DE TRANSFORMATIONS, FUSIONS ET SCISSIONS TRANSFRONTALIÈRES..... | 81 |
| I. LE BUT DU CONTRÔLE | 83 |
| II. LES MODALITÉS DU CONTRÔLE..... | 87 |
| III. LES LIMITES DU CONTRÔLE | 90 |
| L'INFLUENCE DU DROIT D'ÉTABLISSEMENT DES SOCIÉTÉS SUR LE DROIT DES ÉTATS MEMBRES..... | 93 |
| I. UNE INFLUENCE NOTABLE..... | 96 |
| A. Sur le critère de rattachement de la <i>lex societatis</i> | 96 |
| 1. La neutralité apparente des instances européennes | 96 |
| 2. Le développement effectif de la théorie du siège statutaire..... | 98 |
| B. Sur la substance des législations sociétaires..... | 100 |
| 1. Un mouvement de simplification des petites et moyennes structures..... | 100 |
| 2. Un mouvement de sophistication des grandes structures..... | 103 |

| | |
|---|-----|
| II. UNE INFLUENCE EN RECU..... | 105 |
| A. Au regard de l'évolution des modèles sociétaires..... | 106 |
| 1. Un rapprochement à marche forcée des législations..... | 106 |
| 2. La persistance de distinctions culturelles sources d'enracinement..... | 108 |
| B. Au regard des contraintes de la mobilité des sociétés..... | 110 |
| LES FONDEMENTS JURISPRUDENTIELS DE LA LIBRE CIRCULATION DES SOCIÉTÉS DANS LE MARCHÉ INTÉRIEUR..... | 113 |
| I. UN <i>DÉBORDEMENT</i> DU DROIT D'ÉTABLISSEMENT DES SOCIÉTÉS SUR L'EXERCICE DES COMPÉTENCES NATIONALES..... | 115 |
| A. Le décloisonnement du droit d'établissement des sociétés | 115 |
| B. Un exercice favorisé du droit d'établissement des sociétés | 119 |
| 1. L'interdiction de principe des restrictions à la sortie.... | 120 |
| 2. L'interdiction absolue des restrictions à l'entrée pour les sociétés..... | 121 |
| II. UN DÉMANTÈLEMENT CONTRÔLÉ DES LÉGISLATIONS NATIONALES..... | 126 |
| A. Une instrumentalisation du contrôle des justifications..... | 126 |
| B. L'existence d'un système concurrentiel des normes propre au marché intérieur..... | 130 |
| L'ADOPTION D'UN DROIT DÉRIVÉ FAVORISANT LA LIBRE CIRCULATION DES SOCIÉTÉS DANS L'UNION EUROPÉENNE..... | 135 |
| I. LA PROMOTION DE LA CIRCULATION DES SOCIÉTÉS..... | 139 |
| A. La faisabilité des opérations de circulation assurée par le droit dérivé..... | 139 |
| 1. L'affirmation du siège statutaire comme critère autonome suffisant de rattachement dans les opérations de circulation européennes..... | 140 |
| 2. La désignation directe du droit applicable aux opérations de circulation..... | 141 |
| 3. Le maintien de la continuité de la personnalité morale en dépit du changement de loi applicable..... | 142 |

| | |
|---|-----|
| B. L'effectivité des opérations de circulation accrue par le droit dérivé | 143 |
| 1. L'éviction de l'unanimité comme condition d'approbation du projet d'opération de circulation par la collectivité des associés..... | 143 |
| 2. L'éviction de la nullité comme sanction de l'irrégularité de l'opération..... | 144 |
| II. L'ENCADREMENT DE LA CIRCULATION DES SOCIÉTÉS..... | 145 |
| A. Le contrôle préalable des opérations de circulation | 146 |
| 1. La procédure..... | 146 |
| 2. L'objet du contrôle | 147 |
| a. <i>D'une part, les textes prévoient des conditions de réalisation des opérations de circulation, relativement classiques, afin de protéger les associés, les travailleurs et les tiers</i> | 147 |
| b. <i>D'autre part, la directive du 27 novembre 2019 a mis en place un filtre destiné à empêcher les abus de la liberté de circulation</i> | 148 |
| B. Les autres mesures d'encadrement..... | 151 |
| 1. Protection des associés | 151 |
| 2. Protection des créanciers..... | 151 |
| 3. Protection des travailleurs (participation) | 152 |
| SOCIÉTÉS COTÉES ET CIRCULATION | 153 |
| I. UNE MODIFICATION DE SIÈGE SOCIAL SOUMISE À DIVERSES CONTRAINTES | 155 |
| A. Des contraintes politico-économiques..... | 155 |
| B. Une contrainte interne aux sociétés cotées : le sort des porteurs de VMDAC..... | 156 |
| II. DES CONSÉQUENCES NON TEXTUELLEMENT PRÉVUES AU TRANSFERT DE SIÈGE SOCIAL..... | 159 |
| A. L'introduction d'un nouveau facteur d'extranéité..... | 159 |
| B. Les conséquences de la mobilité à l'égard des actionnaires | 161 |

| | |
|---|-----|
| LA CIRCULATION RELATIVE DES SOCIÉTÉS EUROPÉENNES | 165 |
| INTRODUCTION | 165 |
| I. LE GEIE | 167 |
| A. Présentation générale | 167 |
| B. Le siège du GEIE et son transfert | 169 |
| 1. La localisation du GEIE..... | 169 |
| 2. Le déplacement du GEIE..... | 169 |
| II. LA SE ET LA SCE..... | 171 |
| A. Présentation générale | 171 |
| B. Le siège de la SE ou de la SCE et son transfert..... | 173 |
| 1. La localisation de la SE et de la SCE..... | 173 |
| 2. Le déplacement de la SE ou de la SCE..... | 174 |
| CONCLUSION..... | 178 |
| LES CONSÉQUENCES FISCALES DE LA MOBILITÉ TRANSFRONTALIÈRE DES SOCIÉTÉS | 181 |
| I. DES CONSÉQUENCES VÉRITABLEMENT NEUTRALISÉES..... | 184 |
| A. La neutralité pour les associés..... | 184 |
| B. La neutralité pour la société | 185 |
| II. DES CONSÉQUENCES IMPARFAITEMENT ATTÉNUÉES..... | 188 |
| A. L'étalement de l'imposition..... | 188 |
| B. L'accentuation des risques fiscaux..... | 190 |
| LA MOBILITÉ TRANSFRONTIÈRE ET LA PROTECTION DES CRÉANCIERS ET ASSOCIÉS, UNE DIFFICILE CONCILIATION DES INTÉRÊTS..... | 193 |
| I. LA PROTECTION PAR L'INFORMATION | 195 |
| A. L'avis de l'organe de direction..... | 195 |
| B. Le rapport explicatif et justificatif..... | 196 |
| C. Le rapport de l'expert indépendant..... | 197 |

| | |
|---|---------|
| II. LA PROTECTION PAR DES MOYENS D'ACTION | 198 |
| A. Les contrôles de conformité et de légalité | 198 |
| B. Les moyens d'action des associés | 202 |
| C. Les moyens d'action des créanciers..... | 206 |
| LA CIRCULATION DES SOCIÉTÉS DANS L'UNION EUROPÉENNE DU POINT DE VUE DU DROIT DES PROCÉDURES D'INSOLVABILITÉ..... | 209 |
| I. LE DROIT DES PROCÉDURES D'INSOLVABILITÉ, FREIN À LA CIRCULATION POTENTIELLEMENT ABUSIVE DES SOCIÉTÉS | 214 |
| A. La limitation du <i>forum shopping</i> | 214 |
| B. La limitation du <i>law shopping</i> | 218 |
| II. LE DROIT DES PROCÉDURES D'INSOLVABILITÉ, SOURCE DE PROTECTION DES INTÉRÊTS LOCAUX FACE À LA CIRCULATION DES SOCIÉTÉS | 222 |
| A. Les règles de conflit et l'immunité des droits des créanciers locaux face à la procédure d'insolvabilité principale | 224 |
| B. Les règles matérielles et la prise en compte des droits des créanciers locaux dans une procédure d'insolvabilité étrangère | 227 |
| CROSS-BORDER "SEAT" RELOCATION AND CROSS-BORDER CONVERSION IN THE EU. A COMPARATIVE ANALYSIS..... | 233 |
| I. A MATTER OF LANGUAGE..... | 233 |
| II. IT IS ALSO A MATTER OF LAW | 234 |
| III. TRANSFERS OF REGISTERED OFFICES IN THE UK..... | 236 |
| IV. SEAT TRANSFERS IN GERMANY | 236 |
| V. SEAT TRANSFERS IN ITALY..... | 239 |
| VI. CONCLUSIONS | 241 |

| | |
|---|-----|
| LA CIRCULATION DES SOCIÉTÉS DANS L'UNION EUROPÉENNE : QUELLE INFLUENCE SUR LE PROJET DE CODE DE DROIT INTERNATIONAL PRIVÉ FRANÇAIS ?..... | 243 |
| I. SUR LA RECONNAISSANCE DES SOCIÉTÉS, PERSONNES MORALES..... | 246 |
| II. SUR LE RATTACHEMENT DES SOCIÉTÉS, PERSONNES MORALES..... | 248 |
| CITOYENNETÉ DE L'UNION ET CIRCULATION DES PERSONNES MORALES. | 253 |
| I. QUELQUES RÉALITÉS..... | 256 |
| A. Les lacunes du droit primaire..... | 256 |
| B. Les apports relatifs du droit dérivé..... | 260 |
| II. QUELQUES VIRTUALITÉS..... | 263 |
| A. Intérêt du statut..... | 263 |
| B. Le contenu du statut..... | 265 |
| REGARDS CROISÉS SUR L'APPORT DE L'ACQUIS DU DROIT D'ÉTABLISSEMENT AU DROIT APPLICABLE AUX SOCIÉTÉS..... | 267 |
| I. UNE CARTOGRAPHIE DE L'ACQUIS RELATIF AU DROIT APPLICABLE..... | 268 |
| A. La nationalité et l'établissement comme conditions du droit d'établissement..... | 269 |
| 1. Fonction des critères de nationalité et d'établissement dans l'article 49 TFUE..... | 269 |
| 2. Retour sur les notions de nationalité et d'établissement d'une personne morale..... | 272 |
| B. Les causes des entraves à la mobilité : quel diagnostic ? | 274 |
| 1. Constitution de la personne morale..... | 274 |
| 2. Capacité d'ester de la personne morale..... | 276 |
| 3. Transfert de siège de la personne morale..... | 278 |
| a. <i>Arrêt Cartesio : vers une application consécutive des lois nationales</i> | 279 |
| b. <i>Arrêt Polbud : un transfert de siège statutaire sous conditions</i> | 280 |
| C. Une prédominance du siège réel en droit dérivé..... | 284 |

| | | |
|-----|--|-----|
| 1. | Références au siège dans les actes de droit international privé..... | 284 |
| a. | <i>Évocations du « siège » en matière sociétaire.....</i> | 285 |
| b. | <i>Localisation de l'administration centrale en matière d'insolvabilité.....</i> | 286 |
| c. | <i>Localisation des dommages au centre des intérêts en matière quasi délictuelle</i> | 287 |
| 2. | Références au centre de direction dans les réglementations de marché..... | 288 |
| II. | INTERACTIONS DE L'ACQUIS ET DES MÉTHODES DU CONFLIT DE LOIS ... | 291 |
| A. | Incidences de l'acquis sur la politique législative de droit international privé..... | 294 |
| 1. | Préférence pour le siège statutaire dans un climat de compétition réglementaire : le Code belge des sociétés et des associations de 2019 | 294 |
| 2. | Une consolidation de l'acquis dans la directive 2017/1132 modifiée par la directive 2019/2121. | 297 |
| a. | <i>Rattachements successifs disjonctifs de la transformation par transfert du siège.....</i> | 297 |
| b. | <i>Rattachement à la loi d'origine des fusions et scissions</i> | 298 |
| c. | <i>Références à la loi d'origine pour la protection des parties prenantes</i> | 299 |
| d. | <i>Consécration d'une clause type antifraude.....</i> | 300 |
| B. | Apports mutuels des disciplines sur des notions communes..... | 301 |
| 1. | Incidence variable de l'acquis européen sur le droit des conflits de lois..... | 301 |
| a. | <i>Ambiguïté autour de la condition d'établissement : relecture de Centros à la lumière de Polbud.....</i> | 302 |
| b. | <i>Ambiguïté lancinante autour de la nationalité pour le rattachement des sociétés.....</i> | 305 |

| | |
|---|-----|
| TABLE DES MATIÈRES | 341 |
| 2. Éclairage de la méthode conflictuelle pour la lecture de l'acquis..... | 308 |
| a. <i>Exception de fraude à la loi et applicabilité de lois de police, effets collatéraux de l'autonomie de la volonté</i> | 308 |
| b. <i>Reconnaissance mutuelle en droit européen des sociétés et nouvelle méthode de reconnaissance en droit des conflits de lois</i> | 313 |
| CONCLUSION..... | 315 |
| CONCLUSIONS | 319 |
| I. LA QUESTION DU RATTACHEMENT DU SIÈGE D'UNE SOCIÉTÉ RELÈVE DE LA COMPÉTENCE DES ÉTATS MEMBRES SUR LAQUELLE LE DROIT D'ÉTABLISSEMENT N'À PAS D'EFFET | 324 |
| II. LE DROIT D'ÉTABLISSEMENT PRODUIT DES EFFETS SUR TOUTE UNE SÉRIE DE RESTRICTIONS AFFECTANT LES POSSIBILITÉS DE DÉPLACEMENT D'UNE SOCIÉTÉ..... | 328 |
| TABLE DES MATIÈRES | 333 |