

# Les nouveautés pour le praticien

## Nouveautés en droit commercial

Prof. Olivier Hari  
Avocat, docteur en droit  
Chaire de droit des sociétés  
Av. du 1<sup>er</sup>-Mars 26  
CH-2000 Neuchâtel  
olivier.hari@unine.ch  
www.droit-des-societes.ch

## **NOUVEAUTÉS EN DROIT COMMERCIAL (PROCÉDURES DE CONSULTATION)**

- Modification du Code des obligations: **droit des raisons de commerce** / Änderung des Obligationenrechts: **Firmenrecht** (terminée)
- Révision totale de l'ordonnance sur les audits des marchés financiers (OA-FINMA) et de l'ordonnance sur la surveillance de la révision (**concentration de la surveillance des entreprises de révision et des sociétés d'audit**) / Totalrevision der Finanzmarktprüfverordnung (FINMA-PV) (terminée)
- Modification du Code des obligations (**société anonyme**) / OR (**Aktienrecht**)
  - Art. 95, al. 3 Cst. / transposition dans les lois fédérales des dispositions de l'ORab; **devoirs de diligence** du conseil d'administration et de la direction en matière de **politique des rémunérations**, lignes directrices pour les **primes d'embauche et les indemnités liées à la prohibition de concurrence** et action en **répétition de l'indu**;
  - Reprise de la révision du droit de la société anonyme de 2007 rejetée par le Parlement: **libéralisation des dispositions sur la fondation et le capital**, amélioration du **gouvernement d'entreprise** (également pour les sociétés non cotées en bourse), utilisation de **moyens électroniques lors de l'assemblée générale**;
  - Amélioration de la **coordination entre le droit de la société anonyme et le nouveau droit comptable** (actions propres et utilisation de devises étrangères dans la comptabilité ou la présentation des comptes);
  - Autres: **lignes directrices pour les très hautes rémunérations**, représentation équilibrée des femmes et des hommes (**quotas de genre**) au sein du conseil d'administration de sociétés cotées en bourse, solution à la problématique du volume élevé d'actions non enregistrées (**actions-dispo**) et mesures de **procédure civile** pour les actions judiciaires introduites en vertu du droit de la société anonyme.
- Modification du Code des obligations (société anonyme) / OR (Aktienrecht), art. 404 CO, Motion 11.3909
- **Art. 725 ss CO**

## NOUVEAUTÉS EN DROIT COMMERCIAL (LÉGISLATION)

---

- **Entrées en vigueur:**
  - Modification de l'art. 97 LFus/FusG (RS 221.301), financement des institutions de prévoyance de corporations de droit public ; entrée en vigueur le 1<sup>er</sup> janvier 2014
  - **Modification des art. 293 ss LP/SchKG (RS 281.1)** ; entrée en vigueur le 1<sup>er</sup> janvier 2014
  - **Ordonnance contre les rémunérations abusives dans les sociétés anonymes cotées en bourse du 20 novembre 2013 (ORAb/VegüV, RS 221.331)** ; entrée en vigueur le 1<sup>er</sup> janvier 2014
  - Modification de la Directive concernant les informations relatives à la Corporate Governance (DCG/RLCG) ; entrée en vigueur le 1<sup>er</sup> octobre 2014
  - Modification du règlement de cotation / Kotierungsreglement (RC/KR) ; entrée en vigueur le 1<sup>er</sup> mars 2014
  - Règlement concernant l'admission au négoce des droits de participation sur le SIX Swiss Exchange-Sponsored Segment / Reglement für die Zulassung zum Handel von Beteiligungsrechten im SIX Swiss Exchange-Sponsored Segment (RSS) ; entrée en vigueur le 1<sup>er</sup> mars 2014
- **Futures:**
  - Ordonnance sur les bourses et le commerce de valeurs mobilières du 2 décembre 1996 (OBVM/BEHV, RS 954.11) ;
  - modification du 30 avril 2014 – modification des art. 29 al. 1 et 4 et 29a al. 1, par la modification de l'ordonnance sur les banques (RO 2014 1269) ; entrée en vigueur prévue le 1<sup>er</sup> janvier 2015
  - modification du 25 juin 2014 – modification de l'art. 29a al. 1, par la modification de l'ordonnance sur les liquidités des banques (RO 2014 2321) ; entrée en vigueur prévue le 1<sup>er</sup> janvier 2015
  - Modification de l'art. 2 al. 1 ONCR/VASR (RS 221.432), par la modification de l'ordonnance sur les banques (RO 2014 1269) ; entrée en vigueur prévue le 1<sup>er</sup> janvier 2015
  - **Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations révisées du GAFI?**
  - Message concernant la modification de la loi fédérale sur la poursuite pour dettes et la faillite (libre accès)

## NOUVEAUTÉS EN DROIT COMMERCIAL (SÉLECTION DE JURISPRUDENCE)

- **TF, arrêt 4A\_626/2013 du 8 avril 2014:** *Business Judgment Rule* (art. 717 CO)
- **TF, arrêt 4A\_251/2013 du 11 novembre 2013:** Dommage causé par la poursuite de l'exploitation suite au défaut d'avis de surendettement / Fortführungsschaden zufolge Konkursverschleppung (art. 717 CO, et 286-288 LP)
- **ATF 140 III 206:** Interdiction de l'émission par une société coopérative de bons de participation / Die Ausgabe von Partizipationsscheinen ist bei der Genossenschaft nach geltendem Recht unzulässig (art. 828 ss, 656a ss, 774a CO)
- **TF 4A\_452/2013 du 31 mars 2014:** Qualification juridique d'un « contrat de direction » / Geschäftsführervertrag (art. 760 al. 1 CO, art. 404 CO, art. 60 CO)
- **ATF 139 III 449 :** Réquisition d'inscription de la renonciation à un réviseur – moyens de preuve (*opting out*) / Belege zum Nachweis des Verzichts auf die eingeschränkte Revision (art. 727 al. 1 ch. 2 CO, 62 al. 2, 1<sup>ère</sup> phrase, 83 ORC)
- **TF, arrêt 2C\_98/2013 du 29 juillet 2013:** publicité des participations / Offenlegung von Beteiligungen (art. 20 al. 1 LBVM et art. 9 al. 2 OBVM-FINMA)
- **Vaud, Cour d'appel civile, décision HC / 2013 / 379 du 31 mai 2013:** fusion *squeeze-out* (art. 8 al. 2, 105-106 LFus)
- **TF, arrêt 4A\_235/2013\*(publ.) du 27 mai 2014:** clause statutaire de réélection tacite des administrateurs / Statutenbestimmung über die stillschweigende Wiederwahl des Verwaltungsrat (art. 698 al. 2 ch. 2, 706b ch. 3 et 710 CO)
- **TF, arrêt 4A\_138/2014 \*(publ.) du 16.10.2014:** contrat de prêt (*upstream*) dans une groupe de sociétés / Konzerninterne Darlehen; rapport entre les art. 678 et 754 ss / Verhältnis zwischen Rückerstattungsklage und Verantwortlichkeitsklage