



Formation EFB

Pratiques et techniques de la rédaction

La constitution d'une société et le pacte d'actionnaires

Support Elèves Avocats

Plan indicatif du cours



Partie 1 – Constitution d’une société

Section 1 – Le choix de la forme sociale

- 1.1 Typologie des différentes sociétés
- 1.2 Quelle forme pour quel projet?

Section 2 – La rédaction des statuts

- 2.1 Mentions obligatoires communes
- 2.2 Comparaison SA vs SAS
- 2.3 Description de certaines clauses statutaires de la SAS

Partie 2 – Les pactes d’actionnaires

Section 1 – Pourquoi conclure un pacte?

Section 2 – Typologie des clauses

- 2.1 Les clauses relatives à la gouvernance
- 2.2 Les clauses financières
- 2.3 Les clauses relatives à la cession des titres
- 2.4 Les clauses diverses



Partie 1 - Constitution d'une société

Section 1 - Le choix de la forme sociale

1.1 Typologie des sociétés



❖ Qu'est-ce qu'une société (article 1832 du code civil) ?

« La société est instituée par deux ou plusieurs personnes qui conviennent par un contrat d'affecter à une entreprise commune des biens ou leur industrie en vue d'en partager le bénéfice ou de profiter de l'économie qui pourra en résulter. Elle peut être instituée dans les cas prévus par la loi, par l'acte de volonté d'une seule personne. Les associés s'engagent à contribuer aux pertes. »

❖ Deux grandes catégories : une contribution aux pertes différente selon la forme sociale

- **Les sociétés à responsabilité illimitée**
 - société en nom collectif
 - société civile
 - société en commandite simple (sauf commanditaires)
- **Les sociétés à responsabilité limitée**
 - SARL
 - SA
 - SAS
 - SCA

Section 1 - Le choix de la forme sociale

1.2 Quelle forme pour quel projet?



❖ Questions générales à se poser dans le choix de la forme sociale

- Qui seront les associés ?
- Quel projet ?
- Prise en compte des considérations fiscales
- Nécessité d'une gouvernance formalisée et d'organes de supervision?

❖ Exemples de comparaison des trois formes de sociétés commerciales les plus utilisées

• SARL / SAS

• SARL / SA

• SA / SAS

Section 2 - La rédaction des statuts

2.1 Mentions obligatoires communes



- ❖ **Un écrit est obligatoire (article 1835 du code civil)**

- ❖ **Mentions obligatoires (article 1835 du code civil et article L. 210-2 du code de commerce)**

Section 2 – La rédaction des statuts

2.2 Comparaison SA vs SAS (principales différences)



Thème	SA	SAS
Capital		
Associés		
Représentant légal		
Organes de direction/supervision		
Décisions collectives		
Transfert des actions		
Conventions règlementées		
CAC		

Section 2 - La rédaction des statuts

2.3 Description de certaines clauses statutaires de la SAS



❖Création d'un organe délibérant

❖Modalités des décisions collectives d'associés

❖Clause d'exclusion (articles L. 227-16 et L. 227-17 du code de commerce)



Partie 2 - les pactes d'actionnaires

Section 1 - Pourquoi conclure un pacte?



❖ Définition du pacte

❖ Comparaison pacte/statuts

Statuts	Pacte

Section 2 - Typologie des clauses

2.1 Les clauses relatives à la gouvernance



- ❖ **Pourquoi insérer des clauses relatives à la gouvernance dans le pacte ?**
 - **Principes applicables en l'absence de pacte**
 - **Ce que peut prévoir un pacte en matière de gouvernance**

Section 2 - Typologie des clauses

2.1 Les clauses relatives à la gouvernance



- ❖ **Risques à prendre en considération**
 - **Qualification du minoritaire en dirigeant de fait**

 - **Risque de conflit avec les dispositions impératives applicables à la société**

- ❖ **Clause d'accès à l'information**

Section 2 - Typologie des clauses

2.2 Les clauses financières



- ❖ **Clause relative au financement de la société**

- ❖ **Clause relative à la recapitalisation de la société**

- ❖ **Clause relative à la répartition des dividendes**
 - **Les actionnaires peuvent-ils fixer contractuellement par avance le montant des dividendes qui sera distribué annuellement?**

Section 2 - Typologie des clauses

2.3 Les clauses relatives à la cession des titres



- ❖ **Définition contractuelle du terme « cession »**

- ❖ **Clause d'inaliénabilité**
 - **Conditions de validité**

 - **SAS**

 - **Insertion dans les statuts ou le pacte /sanction?**

 - **Peut-on limiter cette restriction à certaines actionnaires/catégories d'actions?**

Section 2 - Typologie des clauses

2.3 Les clauses relatives à la cession des titres



❖ **Clauses de préemption**

- **Définition et intérêt**
- **Insertion dans les statuts ou le pacte/sanction?**
- **Le bénéficiaire peut-il acheter à un prix différent de celui convenu avec le tiers acquéreur (ex: recours à un expert)?**
- **Le cédant peut-il avoir un droit de repentir? Quid du cessionnaire?**

Section 2 - Typologie des clauses

2.3 Les clauses relatives à la cession des titres



❖ Clause d'agrément

- **Valable dans les conditions posées par les articles L. 228-23 et suivants du code de commerce**
- **SAS**
- **Sanction**

❖ Clauses de drag along (obligation de sortie) et tag along (droit de sortie)

- **Définition et intérêt**
- **Définition des cas de déclenchement du drag/tag et des conditions de sortie**

Section 2 - Typologie des clauses

2.4 Les clauses relatives à la cession des titres



- ❖ **Promesses unilatérale de vente (call) /promesses unilatérale d'achat (put)**
- **Définition et cas déclenchant l'exercice des promesses/différence avec la clause statutaire d'exclusion**

- **Respect du droit des obligations (détermination du prix et conditions potestatives)**

Section 2 - Typologie des clauses

2.4 Les clauses diverses



- ❖ **Clause d'introduction en bourse**

- ❖ **Clause de non-concurrence/non-sollicitation**
 - **Conditions de validité à respecter pour la clause de non-concurrence**

- ❖ **Clause relative à la durée du pacte**
 - **Quid d'un pacte à durée indéterminée?**
 - **Quid d'un pacte conclu pour la durée de la société?**
 - **Quid d'une clause de renouvellement tacite du pacte?**

- ❖ **Clause de droit applicable et de juridiction**
 - **Peut-on soumettre le pacte à un droit étranger?**
 - **Peut-on avoir recours à une clause d'arbitrage ?**