

UNIVERSITÉ „NICOLAE TITULESCU”

BUCAREST

FACULTÉ DE DROIT

THÈSE DE DOCTORAT

**LE RÉGIME JURIDIQUE DE LA FORMATION DES CONTRATS  
CONCERNANT L'ACTIVITÉ COMMERCIALE**

**RÉSUMÉ DE LA THÈSE**

COORDONNATEUR SCIENTIFIQUE

PROFESSEUR UNIVÉRSITAIRE DOCTEUR

**STANCIU D. CĂRPENARU**

CANDIDAT AU DOCTORAT

ALECU EUGENIA- VOICHECI

## PLAN DE LA THÈSE

### **AVANT PROPOS**

### **TITRE I LE SYSTÈME DE RÉGLEMENTATION DU DROIT PRIVÉ ROUMAIN**

CHAPITRE I Vue générale sur les systèmes de réglementation du droit privé

Section I Le système de l'autonomie du droit privé

Section II Le système de l'autonomie du droit privé

CHAPITRE II L'évolution de la réglementation du droit commercial dans le droit roumain

Section I La période antérieure à l'adoption du Code commercial roumain de 1887

Section II Le système dualiste du droit privé consacré par le Code civil de 1864 et par le Code commercial de 1887

Section III Le système moniste du droit privé, dans les conditions du nouveau Code civil

### **TITRE II LES PRINCIPES DU NOUVEAU CODE CIVIL**

CHAPITRE I Synthèse des principes qui gouvernent le domaine de réglementation du nouveau Code civil

Section I Les principes généraux

Section II Les principes qui gouvernent le domaine des contrats civils

CHAPITRE II Le domaine d'application de la Loi nr. 287/2009 regardant le Code civil

CHAPITRE III Le professionnel

Section I Le professionnel non-commerçant

Section II Le commerçant – le professionnel de l'entreprise économique

Section III Catégories de commerçants

CHAPITRE IV L'entreprise

Section I L'entreprise civile

Section II L'entreprise économique (commerciale)

CHAPITRE V L'autonomie du droit commercial dans le contexte du nouveau Code civil

### **TITRE III LES CONTRATS DANS LA CONCEPTION DU NOUVEAU CODE CIVIL**

CHAPITRE I L'uniformisation terminologique

CHAPITRE II Le contrat en tant que source des obligations

CHAPITRE III Le Code civil en tant que loi-cadre en matière des contrats

Section I Les contrats spéciaux

Section II Les contrats nommés et les contrats innommés

CHAPITRE III Catégories de contrats établis par le nouveau Code civil

Section I Contrats synallagmatiques et contrats unilatéraux

Section II Contrats à titre onéreux et contrats à titre gratuit

Section III Contrats commutatifs et contrats aléatoires

Section IV Contrats consensuels, contrats solennels et contrats réels

Section V Contrats d'adhésion

Section VI Le contrat-cadre

Section VII Les contrats conclus avec les consommateurs

CHAPITRE IV La liberté de contracter et la bonne foi – principes fondamentaux de la conclusion et de l'exécution des contrats

### **TITRE IV LES CONTRATS CONCERNANT L'ACTIVITÉ COMMERCIALE**

CAPITOLUL I Argumentation terminologique

CHAPITRE II Critères de délimitation des contrats concernant l'activité commerciale

CHAPITRE III Particularités du régime juridique des contrats concernant l'activité commerciale

Section I Règles reprises du droit commercial et appliquées dans tout le domaine du droit civil

Section II Règles spécifiques aux rapports juridiques entre les commerçants qui ne se retrouvent pas dans le nouveau Code civil

Section III Règles spécifiques aux rapports juridiques entre les commerçants, qui s'appliquent uniquement dans les rapports juridiques des professionnels

CHAPITRE V Contrats concernant l'activité commerciale prévus par le nouveau Code civil

CHAPITRE VI Contrats concernant l'activité commerciale qui ne sont pas prévus par le Code civil, mais qui sont prévus par les lois spéciales

CHAPITRE VII Synthèse des contrats concernant l'activité commerciale

CONCLUSIONS ET PROPOSITIONS *DE LEGE FERENDA*

## **TITLUL V LE PRINCIPE DE LA LIBERTÉ CONTRACTUELLE**

CHAPITRE I Le contrat

Section I La définition du contrat

Section II L'évolution historique du concept de contrat

Section III Le rôle et les fonctions du contrat

Section IV Le rôle du contrat dans le contexte de la globalisation

Section V Le contrat dans les systèmes *civil law* et *common law*

Section VI Contrat. Convention. Acte juridique. Le contrat en tant que source des obligations

CHAPITRE II La liberté contractuelle – principe du droit privé

Section I La théorie de l'autonomie de la volonté - fondement de la liberté de contracter

Section II La liberté contractuelle – corollaire de l'autonomie de volonté

Section III Les conséquences de l'application du principe de la liberté contractuelle

Sous-section I La liberté dans l'expression de la volonté à la formation des contrats

Sous-section II La liberté des moyens de preuves

Sous-section III La liberté de résoudre les litiges par l'arbitrage

Section IV Le principe de la liberté contractuelle et le principe du consensualisme

Section V Le consensualisme et le formalisme contractuel

CHAPITRE III Les limites de la liberté de contracter

Section I La loi en tant que limite de la liberté contractuelle

Section II L'ordre public en tant que limite de la liberté contractuelle

Section III Les bonnes mœurs en tant que limite de la liberté contractuelle

Section IV La bonne foi

Section V Les contrats d'adhésion

Section VI Les contrats imposés par la loi (forcés)

Section VII Les contrats ayant des clauses imposées par la loi

Section VIII Les contrats ayant des clauses interdites par la loi

Section IX Règles spéciales concernant de différents types de contrats

Sous-section I Les contrats conclus à distance entre les professionnels et les consommateurs

Sous-section II Les contrats de commerce électronique

Sous-section III Les contrats bancaires

Sous-section IV Les contrats financiers

Sous-section V Les contrats d'assurance

Sous-section VI Le régime juridique des titres de crédit

CHAPITRE IV Conclusions et propositions *de lege ferenda*

## **TITRE VI LA PROCÉDURE DE FORMATION DES CONTRATS**

### **CHAPITRE I Des considérations générales sur la formation des contrats**

Section I Brève incursion historique

Section II La formation des contrats dans les systèmes *civil law* et *common law*

Section III La formation des contrats dans le système roumain de droit. Perspective historique

Section IV Tendances dans le droit européen en matière de formation des contrats concernant l'activité commerciale

Sous-section I Le droit de l'Union Européenne

Sous-section II Réglementations extracommunautaires de droit privé européen

### **CHAPITRE II La conclusion des contrats dans le nouveau Code civil**

Section I Considérations d'ordre général

Section II La liberté de la forme

Section III Les conditions essentielles pour la validité du contrat

Sous-section I La capacité de contracter

Sous-section II Le consentement des parties

Sous-section III Les vices de consentement

Sous-section IV L'objet du contrat

Sous-section V La cause du contrat

Sous-section VI La forme du contrat

Sous-section VII La remise du bien

### **CHAPITRE III La conclusion (la formation du contrat)**

Section I Le consentement

Section II L'accord interne et externe des volontés. La prévalence de l'accord manifeste

Section III La conclusion du contrat entre personnes présentes et *inter absentes*

Section IV La phase précontractuelle. L'obligation d'information. Les négociations.

Section V L'accord de volontés

Sous-section I L'offre de contracter

Sous-section II L'acceptation de l'offre

Section VI Le contenu du contrat

CHAPITRE IV Le moment et le lieu de la formation du contrat

Section I Le moment de la formation du contrat

Section II Le lieu de la formation du contrat

CHAPITRE V Le pacte d'option et la promesse de contracter

Section I Le pacte d'option

Section II La promesse de contracter

Section III Suppléer le consentement

Section IV Le droit de préemption

CHAPITRE VI Particularités de la formation de différents contrats concernant l'activité commerciale

CHAPITRE VII Conclusions et propositions *de lege ferenda* regardant la procédure de formation des contrats concernant l'activité commerciale

## **TITRE VII LA NULLITÉ DU CONTRAT**

CHAPITRE I Considérations générales sur la nullité

CHAPITRE II Types de nullité

Section I Types de nullité. Classifications

Section II Distinctions entre la nullité et d'autres sanctions de droit civil

CHAPITRE III Les causes de la nullité

Section I Les causes de nullité absolue

Section II Les causes de nullité relative

CHAPITRE IV Les effets de la nullité

CHAPITRE V La validation du contrat

**CONCLUSIONS FINALES ET PROPOSITIONS *DE LEGE*  
*FERENDA***

**BIBLIOGRAPHIE**

**TABLE DES MATIÈRES**

## THÈME DE LA THÈSE

Le thème de cette recherche s'avère d'un réel intérêt dans le contexte des modifications de substance apportées par l'entrée en vigueur de la Loi nr. 287/2009 concernant le Code civil, événement important qui a témoigné de l'intention du législateur d'unifier le système de réglementation des rapports juridiques de droit privé et de renoncer à l'ancien système dualiste.

Pourquoi les contrats et, notamment, pourquoi les contrats concernant l'activité commerciale? Parce que l'existence sociale est en réalité un vertige complexe et compliqué de rapports, fondés essentiellement sur les rapports juridiques et où les contrats jouent un rôle vital, spécialement dans la vie économique, dont ils sont le moteur.

Outre le fait qu'une étude compacte, cohérente, sur la formation des contrats, qui soit plus d'un chapitre d'un traité des obligations, représente une nouveauté dans la littérature de spécialité, celle-ci devient d'autant plus actuelle dans les circonstances de la nouvelle réglementation.

En référence particulière aux contrats concernant l'activité commerciale, l'intérêt est justifié d'un côté par rapport à l'option terminologique, en réalité à l'interdiction que le législateur impose d'user du syntagme „contrats commerciaux” et de l'autre côté à la réalité indéniable de l'existence de ces contrats, qui, dans le contexte de l'abrogation du Code commercial de 1887, ont été intégrés dans le corps du nouveau Code civil, constituant ainsi la partie la plus consistante de la nouvelle réglementation de la matière des contrats nommés.

Non pas en dernière instance, le thème se concentre de prédilection sur la problématique de la conclusion des contrats, car cette étape est fondamentale dans la découverte de l'intention réelle des parties à la formation du rapport juridique, tout comme dans la détermination de l'étendue de leurs droits et obligations, des fondements de ceux-ci, notamment dans le contexte de l'évolution dynamique et spectaculaire des moyens de communications, qui rejettent en dernier plan les moyens classiques employés et qui ont déjà formé l'objet d'une ample recherche doctrinaire.

## **LE BUT ET LES OBJECTIFS DE LA RECHERCHE**

Le principal objectif de la présente recherche est de configurer, en rapport de l'actuelle réglementation interne et internationale incidente, le régime juridique de l'étape de la conclusion des contrats concernant l'activité commerciale.

L'étude cherche à déceler le rôle et la position de la nouvelle réglementation nationale en contexte européen et international, la modalité dans laquelle cette réglementation continue ou non la ligne traditionnelle, le degré de son caractère innovateur et/ou progressif, mais en même temps la compatibilité avec la réglementation étrangère qui s'applique au niveau national, conformément aux traités internationaux auxquels la Roumanie est partie.

Non pas en dernier lieu, l'examen de la problématique des contrats concernant l'activité commerciale a des conséquences au plan pratique. Des dispositions de la loi d'organisation judiciaire, de la loi de mise en pratique du nouveau Code civil, du règlement d'organisation des instances font appel aux tribunaux ou aux sections spécialisés, en tant que formes sous lesquelles on réorganise les anciens tribunaux commerciaux ou les anciennes sections commerciales qui faisaient partie des tribunaux, des cours d'appel et de la Haute Cour de Cassation et de Justice.

Dans ce contexte, le problème de la compétence matérielle en première instance, par rapport aux dispositions prévues à titre d'exemple en ce sens, peut trouver une solution à la suite de la configuration de notions telles „activité commerciale” et „contrats concernant l'activité commerciale”, les implications dans le plan procédural ne pouvant être que bénéfiques.

Tous les changements en plan législatif, et non seulement en ce plan, qui ont succédé au moment 1 octobre 2011, ont remis en question le paradigme du droit civil, et surtout du droit commercial.

On a essayé, dans l'ensemble de cette thèse, de suivre étroitement la ligne du nouveau Code civil, de mettre en valeur en manière critique l'architecture et la conception de ce Code quant aux contrats et aux autres institutions de droit

incidentes, tout en soulignant, là où a été nécessaire, les différences par rapport à l'ancienne réglementation en matière.

L'effort a été concentré sur l'intégration de la réglementation nationale extra-Code, tout comme de celle internationale et de l'Union Européenne ayant incidence dans le domaine de recherche.

De même, on a cherché de rapporter la problématique envisagée à la littérature de spécialité, extrêmement vaste et dense, et en ce but on a étudié des ouvrages d'intérêt national et international, anciens ou récents, dans la tentative de valoriser au maximum la doctrine concernant l'ancienne réglementation dans la mesure de sa compatibilité avec l'actuelle réglementation.

On a procédé de la même manière avec la jurisprudence nationale et internationale, avec les arrêts de la Haute Cour de Cassation et Justice, de la Cour Constitutionnelle de Roumanie et de la Cour de Justice de l'Union Européenne, tout cela représentant un solide fondement de l'analyse qui ateste le caractère de continuité des grandes institutions de droit civil dans la succession des années.

L'attention a été concentrée sur les aspects de nouveauté relevés par la doctrine récente dans des volumes, études, interventions, articles publiés en manière classique ou sur internet, dans des allocutions tenues dans des conférences, dans le but de présenter toutes les orientations.

L'ouvrage contient, de manière ferme et argumentée, la position de son auteur par rapport à l'existence et la place du droit commercial dans le système roumain de droit, ainsi que des propositions *de lege ferenda*.

## **LA STRUCTURE DE LA THÈSE**

La thèse se compose d'un avant-propos, de sept titres, une section de conclusions finales et propositions *de lege ferenda*, d'un inventaire de la bibliographie et d'une table des matières.

Les titres sont partagés en chapitres, sections et, selon le cas, sous-sections, quatre d'entre eux ayant des chapitres distinctes de conclusions et de propositions *de lege ferenda*.

L'avant-propos et la partie de conclusions finales traitent sur les motifs du choix du thème de la recherche, sur l'importance, le but et les objectifs de celle-ci, ainsi que sur les méthodes employées à cette fin.

**Le titre I** vise *le système de réglementation du droit privé roumain* et contient des considérations générales, ainsi que deux chapitres:

- **le chapitre I** a une vue générale sur les systèmes de réglementation du droit privé, avec une analyse du système de l'autonomie du droit privé, ainsi que du système de l'unité du droit privé;

- **le chapitre II** s'occupe de l'évolution du droit commercial dans le droit roumain, à partir de la période antérieure à l'adoption du Code commercial de 1887, en passant par le système dualiste du droit privé consacré par le Code civil de 1864 et par le Code commercial de 1887 et en arrivant au système moniste du droit civil, dans les conditions de la Loi nr. 287/2009 regardant le Code civil.

**Le titre II** traite sur *les principes* du nouveau Code civil et est partagé en cinq chapitres:

- **le chapitre I** réalise une synthèse des principes qui gouvernent le domaine de réglementation du nouveau Code civil, tout en soulignant les principes généraux et les principes qui gouvernent le domaine des contrats civils;

- **le chapitre II** configure le domaine d'application de la Loi nr. 287/2009 regardant le Code civil;

- **le chapitre III** analyse l'institution du professionnel et traite du professionnel non-commerçant, du commerçant en tant que professionnel de l'entreprise économique et d'autres catégories de commerçants;

- **le chapitre IV** analyse l'institution de l'entreprise et accorde une attention spéciale à l'entreprise civile et à l'entreprise économique (commerciale);

- **le chapitre V** est centré sur la problématique de l'autonomie du droit commercial dans le contexte du nouveau Code civil et souligne le fait que le droit commercial continue à exister comme sous-branche autonome du droit civil, dans la situation où le nouveau Code civil n'a pas l'aptitude de constituer, seul, un siège de la matière pour les rapports juridiques commerciaux.

**Le titre III** est réservé aux *contrats dans la conception du nouveau Code civil* et compte cinq chapitres:

- **le chapitre I** met en évidence l'uniformisation terminologique pratiquée par le Code civil et par les lois de mise en pratique du Code;

- **le chapitre II** analyse le contrat en tant que source des obligations;

- **le chapitre III** traite du Code civil en tant que loi-cadre en matière des contrats, l'analyse visant d'un côté les contrats spéciaux et de l'autre les contrats nommés et ceux innommés;

- **le chapitre IV** a au centre de l'attention les catégories des contrats établies par le Code civil, les sept sections mettant en relief la classification réalisée par le législateur, les avantages et les désavantages de celle-ci par rapport à la réglementation, la doctrine et la jurisprudence antérieures;

- **le chapitre V** vise deux principes fondamentaux de la conclusion et de l'exécution des contrats: la liberté de contracter et la bonne foi.

**Le titre IV** est réservé aux *contrats concernant l'activité commerciale*, a dans sa structure six chapitres et une partie de conclusions et de propositions *de lege ferenda*:

- **le chapitre I** porte au premier plan les arguments pour lesquels l'étude a envisagé les contrats concernant l'activité commerciale, ainsi que les textes de loi qui ne permettent plus l'usage du syntagme „contrats commerciaux”;

- **le chapitre II** développe les critères de démarcation des contrats concernant l'activité commerciale des autres contrats;

- **le chapitre III** présente les particularités du régime juridique des contrats commerciaux, les trois sections qui le composent se référant aux règles reprises du droit commercial et appliquées dans tout le domaine du droit civil, aux règles spécifiques aux rapports entre les commerçants que le Code civil ne reprend pas et aux règles spécifiques aux rapports entre les commerçants et qui s'appliquent exclusivement dans les rapports entre professionnels;

- **le chapitre IV** s'occupe des contrats concernant l'activité commerciale prévus par le Code civil;

- **le chapitre V** envisage les contrats concernant l'activité commerciale qui ne sont pas prévus par le Code civil, mais qui sont prévus par les lois spéciales;

- **le chapitre VI** présente une synthèse des considérations liées aux contrats concernant l'activité commerciale.

**Le titre V** envisage *le principe de la liberté contractuelle*, a une partie introductive et est partagé en quatre chapitres:

- **le chapitre I** se préoccupe de l'institution du contrat et dans les six sections on traite la définition du contrat, l'évolution du concept, le rôle et les fonctions du contrat, la relation entre le contrat, la convention et l'acte juridique;

- **le chapitre II** attaque la problématique de la liberté contractuelle en tant que principe du droit privé, les conséquences de l'application de ce principe, le principe de la liberté contractuelle et le principe du consensualisme, le rapport entre le consensualisme et le formalisme contractuel;

-**le chapitre III** se rattache aux limites de la liberté contractuelle et on y analyse la loi, l'ordre public et les bonnes moeurs comme limites du principe énoncé et des aspects liés de la bonne foi, des contrats d'adhésion, des contrats forcés etc. La dernière section vise des règles spéciales concernant divers types de contrats: les contrats conclus à distance entre les professionnels et les consommateurs, les contrats de commerce électronique, les contrats bancaires, les contrats financiers, les contrats d'assurance, les titres de crédit;

- **le chapitre IV** contient des conclusions et des propositions *de lege ferenda*.

**Le titre VI** prend en analyse *la procédure de la formation des contrats* et est partagé en sept chapitres:

- **le chapitre I** expose des considérations générales sur la procédure de la formation des contrats, une brève incursion historique et un exposé sur les tendances du droit européen en cette matière;

- **le chapitre II** vise la formation des contrats dans l'acceptation du nouveau Code civil, des problèmes liés de la liberté de la forme et des conditions essentielles pour la validité du contrat: la capacité, le consentement et les vices de consentement, l'objet, la cause et la forme du contrat, la remise du bien;

- **le chapitre III** porte sur la conclusion du contrat, , tout en mettant l'accent sur le consentement, l'accord de volontés, l'étape précontractuelle, le contenu du contrat;

- **le chapitre IV** analyse le moment et le lieu du contrat;

- **le chapitre V** porte sur le pacte d'option, la promesse de contracter, le droit de préemption;

- **le chapitre VI** examine les particularités dans la formation de divers contrats concernant l'activité commerciale;

- **le chapitre VII** présente des conclusions et des propositions *de lege ferenda*.

**Le titre VII** analyse la *sanction de la nullité des contrats* et est partagé en cinq chapitres et une partie de conclusions:

- **le chapitre I** contient des considérations générales regardant la nullité;

- **le chapitre II** vise les types de nullité, diverses classifications de la nullité et un examen des différences entre la nullité et d'autres sanctions de droit civil;

- **le chapitre III** vise les causes de nullité, mettant l'accent sur la nullité absolue et celle relative;

- **le chapitre IV** analyse les effets de la nullité;

- **le chapitre V** est réservé à la validation du contrat;

- **le chapitre final** contient des conclusions liées du thème de la nullité et des propositions *de lege ferenda*.

CANDIDAT AU DOCTORAT  
ALECU EUGENIA - VOICHECI

