

TABLE DES MATIÈRES

SOMMAIRE	7
LISTE DES ABRÉVIATIONS	9
Avant-propos	13
Préface	15
Introduction	17
PARTIE I.	
LA LÉGITIMITÉ DE LA PRISE DE RISQUE AU REGARD DE L'IMPÉRATIF PRUDENTIEL	35
Titre I.	
La justification du risque : des motivations ambivalentes	37
Chapitre I.	
L'acquisition d'actions comme mode d'exercice du métier de banquier	39
Section I.	
L'exercice du métier de banquier	39
§1. Les acteurs du métier de banquier.....	39
A. Établissements de crédit à compétence générale.....	40
B. Établissements de crédit à compétence spéciale.....	42
C. Autres établissements financiers	43
§2. La nature du métier de banquier	44
A. Les déterminants du métier de banquier.....	45
1. La spécificité de l'activité bancaire	45
2. La diversité des opérations bancaires.....	46
3. L'évolution de l'activité bancaire.....	48
B. Le contenu du métier de banquier.....	50
1. La nature de l'activité bancaire	51
2. Les attributions du banquier.....	54
Section II.	
L'acquisition de la qualité d'actionnaire	57
§1. L'acquisition originaire : la souscription d'actions.....	57
A. La souscription lors de la constitution de la société	57
1. La constitution de la société	58
2. La souscription du capital social.....	60
3. L'émission des actions.....	61
B. La souscription lors d'une augmentation de capital	62
§2. L'acquisition dérivée : le recours aux contrats translatifs de propriété.....	64
A. L'achat d'actions.....	65
1. Le contrat de cession d'actions.....	65
2. Les particularités de l'achat d'actions en bourse	68
B. L'échange d'actions	69
1. L'échange d'actions en tant que tel.....	70
2. L'échange d'actions dans des opérations globales.....	70
Chapitre II.	
L'acquisition d'actions comme moyen d'opérations les plus diverses	75

Section 1.	
Le banquier créancier privilégié.....	75
§1. La garantie d'une dette.....	76
A. La vente à réméré.....	76
B. La pension (livrée) de titres.....	78
C. Le recours au prêt de consommation d'actions.....	79
1. La nature du prêt d'actions.....	79
2. L'utilité du prêt d'actions.....	81
D. La constitution d'une fiducie.....	82
§2. Le paiement d'une dette : la réalisation du nantissement.....	84
Section II.	
Le banquier prestataire de services d'investissement.....	87
Sous-section I. La conservation et la gestion des actions.....	87
§ 1. La prestation de conservation et de gestion des actions.....	88
A. La conservation des actions.....	88
B. La gestion des actions.....	90
§ 2. Les problèmes posés par la détention intermédiée des actions.....	91
A. L'identification des actionnaires réels.....	92
1. L'influence de la forme des titres.....	92
2. Les procédés d'identification des actionnaires.....	94
B. La localisation des actions.....	95
Sous-section II. Le portage des actions.....	96
§1. La notion de convention de portage.....	97
§2. Les spécificités tenant à la qualité de porteur des établissements de crédit.....	99
§3. La détermination de la qualité d'actionnaire dans l'opération de portage.....	100
Sous-section III. Le placement des actions.....	102
§1. Le placement simple ou placement non garanti.....	103
§2. La garantie de bonne fin ou placement garanti.....	104
§3. La prise ferme.....	105
Section III.	
Le banquier investisseur financier.....	106
§1. Le banquier investisseur financier au sens strict.....	107
A. Le capital-risque.....	107
B. Le LBO.....	110
§2. Le banquier spéculateur.....	112
Conclusion du Titre I.....	115
Titre II.	
Le contrôle des risques : un encadrement perfectible.....	117
Chapitre I.	
Le laxisme de la réglementation propre aux participations bancaires.....	121
Section I.	
La liberté de principe des prises de participations bancaires.....	122

Sous-section I.**Les prises de participations dans les sociétés industrielles et commerciales 123**

§ 1. Les participations industrielles et commerciales exclues du règlement.....	125
A. Les participations de faible importance.....	125
B. Les participations temporaires.....	126
§ 2. Les participations industrielles et commerciales réglementées.....	127
A. Le calcul des ratios.....	128
1. Les limites.....	128
2. Les fonds propres.....	129
B. Les dérogations.....	131

Sous-section II.**Les prises de participations dans les sociétés financières..... 132**

§ 1. Le contrôle de l'actionariat lors de l'agrément.....	135
A. Les autorités compétentes.....	135
B. La procédure de contrôle.....	137
C. La décision de l'ACP.....	140
§ 2. Le contrôle des modifications de l'actionariat.....	142
A. L'étendue du contrôle.....	143
B. Le contrôle des acquisitions et extensions de participations.....	144
C. Le contrôle des cessions et diminutions de participations.....	145
D. Les sanctions.....	146

Section II.**La comptabilisation des opérations de prise de participations bancaires 147**

§ 1. L'incidence des normes comptables sur la comptabilisation des opérations.....	148
A. Le rôle de la comptabilité dans le contrôle des participations bancaires.....	148
B. La nature des normes comptables applicables aux participations bancaires.....	150
§ 2. La comptabilisation des titres acquis.....	155
A. Les titres de transaction.....	156
B. Les titres de placement.....	157
C. Les titres d'investissement.....	157
D. Les titres de l'activité de portefeuille, autres titres détenus à long terme, titres de participation et parts dans les entreprises liées.....	158
§ 3. La comptabilisation des opérations sur titres.....	159
A. Les cessions de titres.....	160
B. Les prêts de titres.....	161
C. Les souscriptions à l'émission de titres.....	161

Chapitre II.**L'inadéquation de la réglementation prudentielle générale 165****Section I.****Le contrôle interne 167****Sous-section I.****L'architecture du contrôle interne 171**

§ 1. L'organisation du contrôle interne.....	171
--	-----

§ 2. L'étendue du contrôle interne : la surveillance prudentielle sur base consolidée.....	174
A. Le périmètre de consolidation	175
1. Le contrôle exclusif	176
2. Le contrôle conjoint	176
3. L'influence notable.....	177
B. Les méthodes de consolidation	177
1. L'intégration globale	178
2. L'intégration proportionnelle	178
3. La mise en équivalence	179

Sous-section II.

L'objet du contrôle interne

en matière de risques.....	180
§ 1. Le contrôle de conformité	182
§ 2. La surveillance des risques par la filière « risques »	183
A. La mesure des risques et des résultats	184
1. Le risque de crédit	185
2. Les risques de marché	186
3. Le risque de taux d'intérêt global.....	187
4. Les risques d'intermédiation	187
5. Le risque de liquidité et de règlement	188
B. La surveillance et la maîtrise des risques.....	189
§ 3. La surveillance des risques par les ratios.....	190
A. Les ratios prévus par les accords de Bâle	191
1. Le risque de crédit	191
2. Le risque de marché	192
3. Le risque opérationnel.....	193
B. Les ratios applicables en droit positif	195
1. Le contrôle de la solvabilité	195
2. Le contrôle des grands risques	196
3. La surveillance des risques de marché.....	197
4. Le contrôle de la liquidité	198

Section II.

Les contrôles externes 200

Sous-section I. Les contrôles d'organes proches de la banque 201

§ 1. Le contrôle des organes centraux et des commissaires du Gouvernement	201
A. Le contrôle des organes centraux	201
B. Le contrôle des commissaires du Gouvernement	203
§ 2. Le contrôle du commissaire aux comptes.....	204
A. Le rôle du commissaire aux comptes dans le contrôle prudentiel	205
B. La mission du commissaire aux comptes	206
1. La mission de contrôle.....	206
2. La mission d'information.....	208

Sous-section II.

Les contrôles institutionnels..... 210

§ 1. Le contrôle de l'Autorité de contrôle prudentiel	211
A. Les mesures de police administrative	211
1. Les mises en garde et demandes de mise en conformité	212
2. Les mesures conservatoires	213
3. Le pouvoir d'injonction	215
B. Les pouvoirs de sanction	216
§ 2. Le contrôle des banques centrales	217
A. Le rôle des banques centrales dans le contrôle prudentiel des banques	218
B. Le rôle du refinancement dans le contrôle de la liquidité	219
Sous-section III.	
Le contrôle par le marché	220
§ 1. L'incidence de la discipline de marché	221
§ 2. Le rôle des agences de notation	224
Conclusion du Titre II	227
Conclusion de la Partie I	229

PARTIE II.

LA LÉGITIMITÉ DE LA RECHERCHE D'UNE INFLUENCE AU REGARD DE LA QUALITÉ D'AUXILIAIRE DE L'ÉCONOMIE..... 231

TITRE I.

AU PLAN PRATIQUE : LA POSSIBILITÉ D'UNE IMMIXTION DANS L'ÉCONOMIE PAR L'EXERCICE DE LA QUALITÉ D'ACTIONNAIRE 233

Chapitre I.

L'influence interne : un pouvoir concurrent dans la société financée 235

Section I.

L'exercice orthodoxe du pouvoir..... 235

§ 1. Les moyens du pouvoir	235
A. L'exercice du pouvoir de majoritaire	236
1. Le pouvoir du majoritaire dans la société anonyme	237
a. Les pouvoirs de l'assemblée générale	237
b. Les pouvoirs des dirigeants	239
2. Le pouvoir du majoritaire dans les sociétés par actions simplifiées	242
3. Le pouvoir du majoritaire dans les sociétés en commandite par actions	243
B. L'exercice des pouvoirs de minoritaire	244
1. La protection du minoritaire par le droit des sociétés	246
2. La protection du minoritaire par le droit boursier	247
§ 2. Les effets du pouvoir	248
A. L'influence sur le fonctionnement de la société financée	249
1. Le contrôle des dirigeants	249
2. L'apport cognitif	250
B. L'influence sur l'activité de la banque	251

1. Une meilleure connaissance de la société financée	251
2. Un « flux d'affaires »	252
Section II.	
L'exercice atypique du pouvoir	252
§ 1. L'incidence de la puissance économique du banquier	253
A. La nature de la puissance économique du banquier	253
B. Les manifestations de la puissance économique du banquier	254
C. Les effets de la puissance économique du banquier	256
§ 2. Le risque d'un conflit d'intérêts	257
A. L'identification des conflits d'intérêts	258
1. La notion de conflit d'intérêts	258
2. Les hypothèses en matière de participations bancaires	259
B. Le traitement des conflits d'intérêts	260
1. La prévention des conflits d'intérêts	262
2. La sanction des conflits d'intérêts	263
Chapitre II.	
L'influence externe : l'immixtion dans la vie des affaires	265
Section I.	
La large soumission des participations bancaires au droit commun de la concurrence	266
§ 1. La prévention des atteintes à la concurrence	267
A. La déclaration des franchissements de seuil	267
B. Le contrôle des concentrations	270
1. Le contrôle des concentrations en droit interne	271
2. Le contrôle communautaire des concentrations	275
§ 2. La sanction des atteintes à la concurrence	279
A. Les ententes illicites	280
B. L'abus de position dominante	283
Section II.	
L'altération de la concurrence par la prise de participations bancaires	285
§ 1. La concentration du secteur bancaire	286
A. Les déterminants des opérations de concentration bancaire	287
1. Les causes des opérations de concentration bancaire	287
2. Les objectifs des opérations de concentration bancaire	289
B. Le bilan concurrentiel des opérations de concentration bancaire	292
1. L'état de la concurrence entre les banques	292
2. L'application du droit de la concurrence en période critique	294
§ 2. Le développement de la bancassurance	296
A. La mise en œuvre de la bancassurance	298
1. Les moyens d'exercice de la bancassurance	298
2. Les objectifs de la bancassurance	299
B. Le bilan concurrentiel de la bancassurance	300
1. Le bilan concurrentiel pour les professionnels	300
2. Le bilan concurrentiel pour le consommateur et le marché	301
§ 3. L'influence sur le secteur industriel et commercial	304
A. L'effet de concentration des entreprises	304
B. L'influence sur le fonctionnement du marché	305
C. Le bilan concurrentiel des participations bancaires à l'industrie	306
Conclusion du Titre I	309

Titre II.	
Au plan théorique : la question de l'opportunité du financement par la prise d'une participation	311
Chapitre I.	
Les avantages de la prise de participation dans une conception bipartite du financement	313
Section I.	
La qualité d'actionnaire : la possibilité d'une intervention dans la vie de la société	314
§ 1. L'apport	316
A. La nature particulière de l'apport	316
B. La vocation aux résultats	321
C. L' <i>affectio societatis</i>	330
§ 2. Le droit d'intervention dans les affaires sociales	332
A. Le contenu du droit d'intervention dans les affaires sociales	333
B. La nature du droit d'intervention dans les affaires sociales	335
Section II.	
La qualité de prêteur : la limitation du risque	339
§ 1. Le dédoublement de la qualité de prêteur	340
A. Le prêteur, partie au contrat de prêt	341
B. L'obligataire, titulaire d'une obligation	345
§ 2. Le statut du prêteur	347
Chapitre II.	
La concurrence de financements alternatifs dans une conception tripartite du financement	351
Section I.	
L'existence d'une multitude de modes de financement	351
§ 1. Les titres classiques	352
A. Les actions	352
1. Les actions ordinaires	352
2. Les actions de préférence	353
B. Les obligations	355
§ 2. Les titres hybrides	356
A. Les titres de créances négociables	356
B. Les titres complexes ou composés	357
C. Les titres subordonnés	360
D. Les titres participatifs	362
§ 3. Les prêts hybrides	363
A. Les prêts participatifs	364
B. Les comptes courants d'associé	365
C. Les prêts à la grosse aventure	367
Section II.	
L'émergence de la qualité d'investisseur financier	368
§ 1. La reconnaissance de la spécificité de certains financeurs	369
A. La dissociation du pouvoir et du capital	369
1. Commanditaires et commandités dans la SCA	370
2. Contrôlares, investisseurs et bailleurs de fonds	371
B. Le développement des marchés	373

1. La distinction entre clients avertis et clients profanes.....	373
2. La distinction fondée sur le caractère coté ou non de la société.....	374
3. La réception en droit des notions d'investissement et de risque.....	376
§ 2. La possibilité d'une classification tripartite du financement.....	379
A. Les grands déterminants du financement.....	380
1. Le risque du financement.....	381
2. La nature des capitaux.....	387
B. Les trois catégories de financeurs.....	392
1. L'associé.....	393
2. Le prêteur.....	395
3. L'investisseur.....	396
Conclusion du Titre II.....	401
Conclusion de la Partie II.....	403
Conclusion générale.....	405
Épilogue.....	409
Annexes.....	411
Tableau récapitulatif des critères de distinction entre l'associé, l'investisseur et le prêteur.....	412
Réforme opérée par la loi de séparation et de régulation des activités bancaires.....	415
Bibliographie.....	419
Ouvrages généraux, traités et manuels.....	419
Ouvrages spécialisés, thèses et monographies.....	422
Articles, chroniques, notes, fascicules et rapports.....	432
Ressources numériques.....	458
Index alphabétique.....	461

