

LES *SOCIETATES*
PUBLICANORUM
DE LA RÉPUBLIQUE
ROMAINE :

ANCÊTRES DES
SOCIÉTÉS PAR ACTIONS ?

Geneviève Dufour
Professeure
Faculté de droit
Université de Montréal

LES ÉDITIONS THÉMIS

Schulthess §

TABLE DES MATIÈRES

LISTE DES ABRÉVIATIONS	XIX
REMERCIEMENTS.....	XXI
CHAPITRE I : INTRODUCTION.....	1
CHAPITRE II : LE DROIT MODERNE : L'ENTREPRISE ET LES DIFFÉRENTES STRUCTURES JURIDIQUES DISPONIBLES POUR L'EXPLOITER, INCLUANT LA SOCIÉTÉ PAR ACTIONS	13
2.1 Le concept d'entreprise : une activité économique organisée.....	15
2.2 Le concept de véhicule juridique : une structure pour l'entreprise assortie d'un ensemble de règles régissant les rapports des parties entre elles et vis-à-vis des tiers	19
2.3 Les principaux véhicules juridiques disponibles pour exploiter une entreprise.....	20
2.3.1 <i>La société en nom collectif</i>	21
2.3.2 <i>La société en commandite</i>	23
2.3.3 <i>La fiducie</i>	24
2.3.4 <i>La société par actions</i>	25
2.4 Les concepts de personnalité juridique distincte, de personne juridique distincte et de patrimoine d'affectation.....	26
2.5 Conclusion.....	33
CHAPITRE III : LES HISTORIENS MODERNES : PORTRAIT DES PUBLICAINS SOUS LA RÉPUBLIQUE ROMAINE	35
3.1 La notion de publicain : celui qui transige avec la chose publique.....	39
3.2 Le publicain est-il toujours un chevalier ?.....	42
3.3 Les activités des publicains.....	52
3.3.1 <i>L'approvisionnement des armées</i>	53
3.3.2 <i>Les travaux publics</i>	60
3.3.2.1 <i>Quand la République a-t-elle commencé à octroyer des contrats pour les travaux publics ? ...</i>	61
3.3.2.2 <i>La République procédait-elle parfois autrement que par contrats publics ?</i>	66

3.3.2.3	<i>Quels ont été les plus importants travaux publics réalisés à Rome ?</i>	69
3.3.2.3.1	<i>Sous la royauté</i>	70
3.3.2.3.1.1	<i>Le Forum et les travaux de drainage</i> ..	70
3.3.2.3.2	<i>Sous la République</i>	72
3.3.2.3.2.1	<i>Le mur de la cité</i>	72
3.3.2.3.2.2	<i>Les aqueducs et la Cloaca Maxima</i> ...	73
3.3.2.3.2.3	<i>Les grandes routes</i>	79
3.3.2.3.2.4	<i>Temples, basilicas et autres</i>	83
3.3.2.4	<i>Conclusion</i>	85
3.3.3	<i>La perception des impôts</i>	87
3.3.3.1	<i>Types d'impôts perçus par les publicains : le « portorium », la « scriptura » et les dîmes</i>	88
3.3.3.1.1	<i>Le « portorium »</i>	89
3.3.3.1.2	<i>La « scriptura » et les dîmes</i>	90
3.3.3.2	<i>Organisation de la perception des impôts dans chaque province romaine</i>	92
3.3.3.2.1	<i>La Sicile</i>	92
3.3.3.2.2	<i>L'Espagne</i>	93
3.3.3.2.3	<i>La Macédoine et la Grèce</i>	94
3.3.3.2.4	<i>L'Afrique</i>	95
3.3.3.2.5	<i>L'Asie</i>	95
3.3.3.2.6	<i>La Gaule</i>	97
3.3.3.2.7	<i>La Cilicie</i>	97
3.3.3.2.8	<i>La Bythinie</i>	98
3.3.3.2.9	<i>La Syrie</i>	98
3.3.3.3	<i>Conclusion</i>	100
3.3.4	<i>L'exploitation des mines</i>	101
3.3.4.1	<i>Les mines d'Espagne</i>	102
3.3.4.2	<i>Les mines de Macédoine</i>	120
3.3.4.3	<i>Les mines d'Asie</i>	124
3.3.4.4	<i>Les mines de Gaule</i>	125
3.3.4.5	<i>Les mines d'Italie</i>	126
3.3.4.6	<i>Conclusion</i>	128
3.3.5	<i>Autres services fournis à l'État par les publicains</i>	128
3.3.6	<i>Conclusion</i>	129
3.4	Les conflits des publicains avec l'État et leur impact politique	130
3.4.1	<i>Les conflits concernant les contrats publics</i>	131
3.4.1.1	<i>L'approvisionnement des armées d'Espagne de 213 av. J.-C.</i>	131
3.4.1.2	<i>L'annulation des contrats octroyés par Caton l'Ancien de 184 av. J.-C.</i>	132

3.4.1.3	<i>Le conflit relatif à l'exclusion de certains publicains de l'adjudication de 169 av. J.-C.</i>	133
3.4.1.4	<i>La fermeture des mines de Macédoine de 167 av. J.-C.</i>	135
3.4.1.5	<i>Absence de conflits vers 150 av. J.-C.</i>	137
3.4.1.6	<i>La remise du prix du contrat de perception d'impôts pour l'Asie de 61 av. J.-C.</i>	137
3.4.2	<i>Le conflit concernant les « quaestiones perpetuae »</i>	138
3.5	Apparition des sociétés de publicains sous la République et rythme de leur disparition sous l'Empire	139
CHAPITRE IV : L'ORGANISATION JURIDIQUE DES PUBLICAINS SELON LES HISTORIENS ET LES JURISTES MODERNES		145
4.1	La société ordinaire de droit romain	147
4.1.1	<i>La définition de la société ordinaire de droit romain et ses différents types</i>	153
4.1.2	<i>La formation du contrat de société</i>	157
4.1.3	<i>Les effets du contrat de société</i>	159
4.1.3.1	<i>Entre les parties : obligations et action « pro socio »</i>	159
4.1.3.2	<i>Vis-à-vis des tiers : absence de personnalité juridique distincte et d'effets</i>	161
4.1.3.3	<i>La responsabilité des associés vis-à-vis des tiers</i>	167
4.1.4	<i>La fin de la société</i>	168
4.1.5	<i>Conclusion</i>	169
4.2	L'évolution de la notion de personnalité juridique en droit romain	170
4.2.1	<i>Point de départ : l'État ou les « municipes » ?</i>	173
4.2.2	<i>Évolution de la personnalité juridique distincte des « municipes »</i>	194
4.2.2.1	<i>Capacité d'ester en justice</i>	198
4.2.2.2	<i>Droit de propriété</i>	207
4.2.2.3	<i>Droit de contracter</i>	211
4.2.2.4	<i>Droit d'hériter</i>	214
4.2.2.5	<i>Responsabilité</i>	215
4.2.2.6	<i>Pluralité conservée dans l'unité ?</i>	216
4.2.2.7	<i>Conclusion</i>	224
4.2.3	<i>Évolution de la personnalité juridique distincte des « collegia »</i>	226
4.2.3.1	<i>Législation relative aux « collegia »</i>	233
4.2.3.2	<i>Capacité d'ester en justice</i>	242

4.2.3.3	<i>Droit de propriété</i>	245
4.2.3.4	<i>Droit de contracter</i>	248
4.2.3.5	<i>Droit d'hériter</i>	251
4.2.3.6	<i>Responsabilité</i>	251
4.2.3.7	<i>Pluralité conservée dans l'unité ?</i>	252
4.2.3.8	<i>Conclusion</i>	256
4.2.4	Conclusion sur la personnalité juridique distincte chez les Romains	258
4.3	Le cas particulier des sociétés de publicains : personnalité juridique distincte et organisation interne particulière	262
4.3.1	La personnalité juridique distincte	263
4.3.1.1	<i>Le texte de Gaius</i>	264
4.3.1.1.1	<i>Interprétations proposées</i>	265
4.3.1.1.2	<i>La capacité juridique des associations selon Gaius</i>	265
4.3.1.1.3	<i>Les sociétés de publicains concernées selon Gaius : y a-t-il une distinction à faire sur la base des activités ?</i>	272
4.3.1.1.4	<i>Le texte de Gaius décrit-il la situation des sociétés de publicains sous la République ou sous l'Empire ?</i>	280
4.3.1.1.5	<i>Une incohérence entre le texte de Gaius et ce que nous savons des sûretés octroyées par les publicains</i>	285
4.3.1.2	<i>Les textes de Tacite</i>	287
4.3.1.3	<i>Quatre autres textes tirés du Digeste</i>	291
4.3.1.4	<i>L'envergure des activités</i>	297
4.3.1.5	<i>La durée des activités</i>	300
4.3.1.5.1	<i>La durée de la société ordinaire est-elle insuffisante ?</i>	301
4.3.1.5.2	<i>La société doit-elle durer aussi longtemps que le contrat adjudgé ?</i>	303
4.3.1.5.3	<i>Les entreprises des publicains devaient-elles avoir une certaine permanence de fait ?</i>	310
4.3.1.6	<i>Une dénomination sociale générale</i>	314
4.3.1.7	<i>Références aux associés ou aux publicains plutôt qu'aux sociétés</i>	319
4.3.1.8	<i>Datation de l'apparition de la personnalité juridique distincte des sociétés de publicains</i>	321
4.3.1.9	<i>Conclusion</i>	325

4.3.2	Organisation interne particulière	327
4.3.2.1	<i>Les « socii », les « adfines » et les « particeps » : des actionnaires ?</i>	330
4.3.2.1.1	<i>L'actionnaire en droit moderne</i>	330
4.3.2.1.2	<i>Les « socii »</i>	332
4.3.2.1.2.1	Participation au processus de constitution de la société	333
4.3.2.1.2.2	Participation à titre de cautions dans le système de contrats publics	339
4.3.2.1.2.3	Participation à la gestion de la société	342
4.3.2.1.2.4	Conclusion	346
4.3.2.1.3	<i>Les « adfines »</i>	347
4.3.2.1.4	<i>Les « particeps »</i>	350
4.3.2.2	<i>Les « partes » : des actions ?</i>	352
4.3.2.3	<i>Un appel public à l'épargne, une Bourse et/ou un réseau de courtiers ?</i>	358
4.3.2.4	<i>La question de la responsabilité limitée</i>	377
4.3.2.5	<i>Les « decumani » : un conseil d'administration ?...</i>	381
4.3.2.6	<i>Les « magistri » et les « pro magistri » : des dirigeants ?</i>	386
4.3.2.7	<i>La question du rôle du « manceps »</i>	390
4.3.2.8	Conclusion	395
4.3.3	Conclusion sur les sociétés de publicains	397
CHAPITRE V : LES SOURCES DATANT DE LA RÉPUBLIQUE ROMAINE QUI CONCERNENT LES SOCIÉTÉS DES PUBLICAINS		399
5.1	Les publicains et leurs sociétés dans les anciennes inscriptions archéologiques	405
5.1.1	<i>Une épitaphe intéressante : une société ordinaire de droit romain avec « magister »</i>	405
5.1.2	<i>Trois dédicaces qui attestent de l'existence de sociétés de publicains en Sardaigne et en Italie</i>	408
5.1.3	<i>Les inscriptions relatives aux travaux publics : les publicains comme entrepreneurs individuels</i>	412
5.1.4	<i>Les inscriptions privées : une attestation d'une société de publicains exploitant une mine ?</i>	417
5.1.5	<i>Les contrats : confirmation de l'existence des « praes » et des « praedia »</i>	418
5.1.6	<i>Trois autres inscriptions</i>	420
5.1.7	<i>Les inscriptions relatives aux mines d'Espagne</i>	430
5.1.8	Conclusion	430

5.2 Matériel juridique disponible datant du VI^e au IV^e siècles av. J.-C.	429
5.2.1 Les écrits de Tite-Live (59 av. J.-C. à 17 ap. J.-C.)	430
5.2.1.1 <i>L'âge des rois : travaux publics par corvées populaires</i>	430
5.2.1.2 <i>Les débuts de la République romaine</i>	432
5.2.1.2.1 <i>IV^e siècle av. J.-C. : première apparition des publicains</i>	433
5.2.1.2.2 <i>Travaux publics réalisés en partie par les publicains, en partie par des corvées populaires</i>	435
5.2.1.2.3 <i>Construction de la Via Appia et de l'Aqueduc Appien : implication des publicains ?</i>	437
5.2.2 Les écrits de Denys d'Halicarnasse (69 à 7 av. J.-C.)	438
5.2.2.1 <i>L'âge des rois : travaux par corvées populaires</i>	438
5.2.2.2 <i>Les débuts de la République romaine</i>	439
5.2.3 Conclusion	442
5.3 Matériel juridique disponible datant du III^e siècle av. J.-C.	443
5.3.1 Les écrits de Tite-Live (59 av. J.-C. à 17 ap. J.-C.)	444
5.3.1.1 <i>Première apparition des sociétés de publicains dans le cadre de l'approvisionnement des armées romaines en Espagne (216 à 215 av. J.-C.)</i>	445
5.3.1.2 <i>La fraude commise par deux des publicains impliqués dans les sociétés de publicains ayant approvisionné les armées d'Espagne</i>	449
5.3.2 Les écrits de Plaute (254-184 av. J.-C.)	454
5.3.3 Les écrits de Caton l'Ancien (234-149 av. J.-C.)	460
5.3.4 Conclusion	464
5.4 Matériel juridique disponible datant du II^e siècle av. J.-C.	466
5.4.1 Les écrits de Tite-Live (59 av. J.-C. à 17 ap. J.-C.)	467
5.4.1.1 <i>Perception du « portorium » par les publicains en Italie</i>	467
5.4.1.2 <i>Construction de voies publiques par les publicains et par les armées romaines</i>	470
5.4.1.3 <i>Perception d'impôts en général par les publicains</i>	471
5.4.1.4 <i>Les publicains impliqués dans la construction d'un aqueduc</i>	473
5.4.1.5 <i>Sociétés de publicains attestées pour les travaux publics et la perception d'impôts</i>	476
5.4.1.6 <i>Sens des mots « praes » et « adfines »</i>	478

5.4.1.7	<i>La fermeture des mines de Macédoine</i>	481
5.4.1.8	<i>Conclusion</i>	485
5.4.2	Les écrits de Térence (184-159 av. J.-C.)	486
5.4.3	Les écrits de Lucilius (180-103 av. J.-C.)	487
5.4.4	Les écrits de Polybe (203-120 av. J.-C.)	489
5.4.4.1	<i>Des sociétés de publicains lors de la première guerre punique ?</i>	491
5.4.4.2	<i>Le système d'octroi de contrats publics en Italie : utilisation de sociétés de publicains pour les contrats publics et l'exploitation des mines</i>	491
5.4.5	La « Lex Agraria » (111 av. J.-C.)	498
5.4.6	La « Lex de Provinciis de Praetoriis » (101 av. J.-C.)	507
5.4.7	Sénatus-consulte « de Agro de Pergameno » (129 av. J.-C.)	508
5.4.8	Conclusion	508
5.5	Matériel juridique disponible datant du I^{er} siècle av. J.-C.	510
5.5.1	Les écrits de Tite-Live (59 av. J.-C. à 17 ap. J.-C.)	512
5.5.2	Les écrits de Velleius Paterculus (30 av. J.-C. à 37 ap. J.-C.)	513
5.5.3	Les écrits de Cornelius Nepos (99-24 av. J.-C.)	514
5.5.4	Les écrits de Varron (116 à 27 av. J.-C.)	516
5.5.4.1	<i>Sur la langue latine</i>	516
5.5.4.2	<i>Sur l'agriculture</i>	519
5.5.5	Les écrits de Diodore de Sicile (80-20 av. J.-C.)	519
5.5.6	Les écrits de César (100-44 av. J.-C.)	525
5.5.6.1	<i>La guerre des Gaules</i>	526
5.5.6.2	<i>Les guerres civiles</i>	527
5.5.6.3	<i>La guerre d'Alexandrie</i>	530
5.5.6.4	<i>La guerre d'Afrique</i>	531
5.5.7	Les écrits de Cicéron (106-43 av. J.-C.)	532
5.5.7.1	Sociétés ordinaires	535
5.5.7.1.1	<i>La plaidoirie Pro Publico Quinctio (81 av. J.-C.) : le décès d'un associé n'emporte pas dissolution de la société ordinaire de droit romain</i>	535
5.5.7.1.2	<i>La plaidoirie Pro Quinto Roscio Comoedo (entre 76 et 66 av. J.-C.) : un associé peut en représenter un autre si ce mandat lui est confié par l'autre..</i>	538
5.5.7.1.3	Conclusion	543

5.5.7.2	<i>Sociétés de publicains</i>	543
5.5.7.2.1	<i>Attestations de l'existence de certaines sociétés de publicains spécifiques</i>	544
5.5.7.2.1.1	Sociétés de publicains en Sicile : une société en charge de percevoir de la « scriptura » et des « portoria » (Verrines, 70 av. J.-C.).....	549
5.5.7.2.1.2	Société de publicains en Sicile percevant de la « scriptura » et « sex publicorum » : même que la précédente ou non ? (Verrines, 70 av. J.-C.).....	559
5.5.7.2.1.3	Société de publicains dans la forêt de Sila en Italie (« Brutus », 46 av. J.-C.).....	574
5.5.7.2.1.4	Société de publicains en Bythinie (Ad Fam XIII 9, 54 av. J.-C.).....	579
5.5.7.2.1.5	Société de publicains en charge de la perception de la « scriptura » en Bythinie ou en Asie (Ad Fam XIII 65, 51 av. J.-C.).....	582
5.5.7.2.1.6	Société(s) en charge de la perception de la « scriptura » et du « portorium » en Asie (correspondance avec Atticus et Quintus ; Pro Scauro ; Pro Plancio ; Pro Murena ; Pro Lege Manilia).....	584
5.5.7.2.1.7	Sociétés de publicains à Cyrène ? (Pro Cnaeo Plancio, 54 av. J.-C.).....	596
5.5.7.2.1.8	Conclusion.....	596
5.5.7.2.2	<i>Attestations de l'existence de sociétés de publicains de manière générale, sans identification spécifique</i>	597
5.5.7.2.2.1	Les résolutions des sociétés de publicains pour rappeler Cicéron de son exil (De domo sua, Pro Sestio, In Vatinius, De Haruspicum Responsis).....	598
5.5.7.2.2.2	La position de « magister » et celle d'« auctor » dans les sociétés de publicains ; les « partes » (Pro Plancio, Pro Murena, Pro Rabirio Postumio, In Vatinius, correspondance).....	600

5.5.7.2.2.3	Existait-il une Bourse ou un réseau de courtiers ? (Pro Sestio, Lex Agraria, Philippiques, Paradoxa Stoicorum, De Officiis).....	608
5.5.7.2.2.4	Conclusion.....	614
5.5.7.2.3	<i>Attestations de certaines activités traditionnellement attribuées aux publicains sans indication qu'ils étaient organisés sous forme de sociétés</i>	615
5.5.7.3	<i>Conclusion</i>	624
5.5.8	<i>La « Lex Antonia de Termessibus » (68 av. J.-C.)</i>	625
5.5.9	<i>La « Lex Calpurnia de Insula Delos » (58 av. J.-C.)</i>	627
5.5.10	<i>La « Tabula Heracleensis » (45 av. J.-C.)</i>	628
5.5.11	<i>La « Lex Coloniae Genetivae » (époque de César, mort en 44 av. J.-C.)</i>	630
5.5.12	<i>La « Lex Fonteia » (39 av. J.-C.)</i>	631
5.5.13	<i>La « Lex portorii Asiae »</i>	632
5.5.13.1	<i>Partie 1 de la loi, période républicaine (123 av. J.-C.)</i>	635
5.5.13.1.1	<i>Impôt concerné: le « portorium »</i>	636
5.5.13.1.2	<i>Aucune référence à une société</i>	636
5.5.13.1.3	<i>L'État fournit des bâtiments et peut-être des esclaves</i>	642
5.5.13.2	<i>Partie 2 de la loi, période républicaine (modifications à partir de 75 av. J.-C.)</i>	644
5.5.13.2.1	<i>Aucune référence à une société</i>	644
5.5.13.2.2	<i>L'État fournit des bâtiments et peut-être des esclaves</i>	645
5.5.13.2.3	<i>Attestation d'une société exploitant des mines en Asie</i>	649
5.5.13.3	<i>Partie 3 de la loi, période impériale</i>	652
5.5.13.4	<i>Conclusion</i>	662
5.5.14	<i>Le sénatus-consulte d'Asclepiades (78 av. J.-C.)</i>	666
5.5.15	<i>Le sénatus-consulte « aliaque acta de oropiorum et publicanorum controversiis » (73 av. J.-C.)</i>	667
5.5.16	<i>Le sénatus-consulte « De Agris Mytilenaeorum » (55 av. J.-C.)</i>	667
5.5.17	<i>Conclusion</i>	668
5.6	<i>Conclusion</i>	672
CHAPITRE VI: CONCLUSION		685
BIBLIOGRAPHIE		697
ANNEXE 1		717