

# BGer 4A\_620/2020 vom 16. Dezember 2020

Bundesgericht, 2020-12-16, FR

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bger\\_4A\\_620\\_2020](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bger_4A_620_2020)

FR: TF 4A\_620/2020 du 16 décembre 2020

IT: TF 4A\_620/2020 del 16 dicembre 2020

## Erwägungen

### E. 1

X. \_\_\_\_\_ prétend avoir conclu en date du 30 janvier 2015 un contrat avec A. \_\_\_\_\_ et B. \_\_\_\_\_ Sàrl afin de faire l'acquisition du fonds de commerce d'un restaurant sis... à Genève. A l'appui de cette allégation, il a produit un projet de convention de remise de commerce, non signé, indiquant un prix de 400'000 fr., prévoyant, d'une part, un paiement en espèces, et, d'autre part, une reprise de la dette contractée par A. \_\_\_\_\_ et la société précitée auprès de C. \_\_\_\_\_ SA (ci-après: C. \_\_\_\_\_), à concurrence de 337'817 fr. 50.

Le 5 février 2015, D. \_\_\_\_\_ SA, en tant que bailleuse, et A. \_\_\_\_\_, B. \_\_\_\_\_ Sàrl et X. \_\_\_\_\_, en qualité de locataires, ont conclu un avenant au contrat de bail existant, précisant que le dernier cité deviendrait également locataire de l'arcade et des locaux sis à... à compter du 1er février 2015 jusqu'au 31 janvier 2018.

Le 3 juillet 2015, C. \_\_\_\_\_ a conclu un contrat de livraison de boissons avec X. \_\_\_\_\_, son associé Z. \_\_\_\_\_ et la société en nom collectif que les deux associés avaient créée, concrétisant la reprise par ceux-ci des contrats de livraison de boissons et de prêt pour le montant de 337'817 fr. 50 conclus par C. \_\_\_\_\_ avec A. \_\_\_\_\_ et B. \_\_\_\_\_ Sàrl. Le contrat prévoyait un remboursement sur dix ans par acomptes trimestriels de 8'445 fr. 45.

Le 25 février 2019, C. \_\_\_\_\_ a passé un nouveau contrat de livraison de boissons et de prêt avec les associés X. \_\_\_\_\_ et Z. \_\_\_\_\_. Ce contrat reprenait, en les actualisant, les termes du contrat du 3 juillet 2015.

Le 24 mars 2019, X. \_\_\_\_\_ a vendu le fonds de commerce du restaurant pour la somme de 140'000 fr.

Le 10 avril 2019, la société de recouvrement E. \_\_\_\_\_ AG, précisant que C. \_\_\_\_\_ lui avait confié la défense de ses intérêts, a avisé les deux associés que la convention conclue le 25 février 2019 était résiliée avec effet immédiat, vu le non-paiement des acomptes trimestriels dus. Elle a réclamé le paiement de la somme totale de 418'678 fr. 85, dont 23'320 fr. à titre de " frais de créancier ".

X. \_\_\_\_\_ a allégué s'être vu notifier un commandement de payer portant sur les montants précités, qu'il n'a toutefois pas produit, et a indiqué faire l'objet d'une saisie de salaire.

### E. 2

Par requête du 11 mai 2020, X. \_\_\_\_\_ a déposé une requête d'assistance judiciaire anticipée pour la demande qu'il entendait introduire en vue d'obtenir la constatation de l'inexistence de la dette de 337'817 fr. 50 et la restitution des montants versés indûment aux divers acteurs concernés.

Par courrier du 14 mai 2020, le requérant a complété sa demande d'assistance judiciaire en produisant diverses pièces.

Sa requête a été rejetée, faute de chances de succès, par décision rendue le 28 mai 2020 par la Vice-présidente du Tribunal de première instance genevois.

Statuant sur recours de l'intéressé contre la décision de refus de l'assistance judiciaire, la Cour de justice l'a rejeté par décision du 12 novembre 2020.

### **E. 3**

Le requérant a interjeté un recours en matière civile au Tribunal fédéral contre cette décision, concluant à sa réforme en ce sens que l'assistance judiciaire lui soit accordée avec effet au 23 avril 2018.

### **E. 4**

La décision cantonale de refus de l'assistance judiciaire est une décision incidente de nature à causer un préjudice irréparable au plaideur requérant ( art. 93 al. 1 let. a LTF ; arrêt 4A\_383/2019 du 30 mars 2020 et les arrêts cités). Cette décision est donc susceptible d'un recours séparé selon l' art. 93 al. 1 let. a LTF .

Interjeté en temps utile ( art. 100 al. 1 LTF ), par la partie qui a été déboutée ( art. 76 al. 1 LTF ), contre une décision prise sur recours par le tribunal supérieur du canton ( art. 75 LTF ) dans une affaire civile ( art. 72 al. 1 LTF ) de nature pécuniaire dont la valeur litigieuse dépasse le montant de 30'000 fr. ( art. 74 al. 1 let. b LTF ), le recours en matière civile est recevable.

### **E. 5**

Selon l' art. 117 CPC , une personne a droit à l'assistance judiciaire si elle ne dispose pas des ressources suffisantes (let. a) et si sa cause ne paraît pas dépourvue de toute chance de succès (let. b).

#### **E. 5.1**

Un procès est dépourvu de chances de succès lorsque les perspectives de le gagner sont notablement plus faibles que les risques de le perdre, et ne peuvent donc être considérées comme sérieuses, de sorte qu'un plaideur raisonnable et aisé renoncerait à s'y engager en raison des frais qu'il serait exposé à devoir supporter; en revanche, il ne l'est pas lorsque les chances de succès et les risques d'échec s'équilibrent à peu près ou que les premières n'apparaissent que légèrement inférieures aux secondes ( ATF 138 III 217 consid. 2.2.4 et la jurisprudence citée).

L'absence de chances de succès peut résulter des faits ou du droit. L'assistance judiciaire sera ainsi refusée s'il apparaît d'emblée que les faits pertinents allégués sont invraisemblables ou ne pourront pas être prouvés. Il en sera de même si, en droit, la démarche du requérant paraît d'emblée irrecevable, ou juridiquement infondée. L'autorité chargée de statuer sur l'assistance judiciaire ne doit évidemment pas se substituer au juge du fond; tout au plus doit-elle examiner s'il y a des chances que le juge adopte la position soutenue par le demandeur, chances qui doivent être plus ou moins équivalentes aux risques qu'il parvienne à la conclusion contraire (arrêts 4A\_8/2017 du 30 mars 2017 consid. 3.1; 4A\_614/2015 du 25 avril 2016 consid. 3.2; 4A\_454/2008 du 1er décembre 2008 consid. 4.2).

Déterminer s'il existe des chances de succès est une question de droit, que le Tribunal fédéral examine librement; en revanche, savoir si les faits sont établis ou susceptibles d'être prouvés est une question qui relève de l'appréciation des preuves, laquelle ne peut être corrigée qu'en cas d'arbitraire (arrêts 4A\_8/2017, précité, consid. 3.1; 4A\_614/2015, précité, consid. 3.2; cf. aussi ATF 129 I 129 consid. 2.1; 124 I 304 consid. 2c).

### **E. 5.2**

Le critère des chances de succès doit être examiné au moment du dépôt de la requête d'assistance judiciaire ( ATF 142 III 138 consid. 5.1; 133 III 614 consid. 5 et les arrêts cités).

Le juge cantonal peut se limiter à un examen sommaire de la question ( ATF 142 III 138 consid. 5.1; 138 III 217 consid. 2.2.4; 133 III 614 consid. 5 et les arrêts cités).

### **E. 6**

Saisi d'un recours contre une décision refusant l'octroi de l'assistance judiciaire pour défaut de chances de succès, le Tribunal fédéral n'a pas à se substituer au juge cantonal pour décider si la requête présentée en instance cantonale doit être admise ou non. Le juge cantonal dispose en effet d'un large pouvoir d'appréciation dans l'examen des chances de succès. Le Tribunal fédéral ne revoit dès lors sa décision qu'avec retenue: il doit uniquement vérifier que le juge cantonal ne s'est pas écarté des principes juridiques reconnus en la matière, qu'il n'a pas tenu compte de circonstances qui ne jouent pas de rôle pour le pronostic dans le cas particulier ou inversement qu'il n'a pas méconnu des circonstances pertinentes dont il aurait dû tenir compte (arrêts 4A\_383/2019, précité, consid. 3; 4A\_375/2016 du 8 février 2017 consid. 3.2 et les arrêts cités).

#### **E. 6.1**

En l'occurrence, l'autorité précédente a considéré que le recourant n'avait pas rendu vraisemblable que la convention de remise de commerce prétendument conclue le 30 janvier 2015 constituait une transaction couplée nulle au sens de l' art. 254 CO . Se référant notamment à un arrêt du Tribunal fédéral prévoyant que la partie bailleresse doit au moins être informée de la transaction couplée pour que celle-ci soit considérée comme illicite (arrêt 4C.161/2001 du 26 septembre 2001 consid. 3), elle a estimé que rien ne permettait de retenir que la bailleresse aurait été au courant de l'existence de la convention de remise de commerce. Elle a en outre retenu que l'intéressé n'avait pas davantage rendu vraisemblable la réalisation des conditions lui permettant d'invalider les contrats conclus en date des 3 juillet 2015 et 25 février 2019 pour cause d'erreur essentielle et de dol. Enfin, s'agissant des " frais de créanciers " réclamés par la société de recouvrement, le recourant n'avait fourni aucune preuve établissant que le paiement de ce montant avait été effectivement exigé, faute d'avoir produit le commandement de payer y relatif.

#### **E. 6.2**

Dans une critique purement appellatoire, reposant en partie sur des faits ne ressortant pas de la décision attaquée, le recourant soutient que ses chances de succès sont bonnes. Force est toutefois de constater que l'intéressé se contente d'opposer sa propre appréciation des chances de succès à celle de l'autorité cantonale sans démontrer en quoi celle-ci aurait abusé de son pouvoir d'appréciation. On ne saurait suivre le recourant lorsqu'il affirme qu'un revirement de jurisprudence en matière de transaction couplée, conclue à l'insu du bailleur, est " hautement vraisemblable ", aux motifs que l'arrêt du Tribunal fédéral cité dans la

décision attaquée a été rendu à trois juges, il y a plus de vingt ans et qu'il a suscité certaines critiques doctrinales. Quoi qu'il en soit, il sied de rappeler que le juge procède uniquement à un examen sommaire des chances de succès et non à un procès au fond à titre préjudiciel. Aussi n'est-il pas possible de reprocher à l'autorité cantonale d'avoir nié l'existence de chances de succès en se fondant sur la jurisprudence du Tribunal fédéral.

Pour le reste, le recourant fait fausse route lorsqu'il prétend que l'autorité précédente aurait arbitrairement retenu que la société de recouvrement ne lui avait pas " effectivement " réclamé le paiement de la somme de 23'320 fr. à titre de " frais de créanciers ". A la lecture de la décision attaquée, on comprend en effet aisément que l'autorité cantonale a estimé que si la société de recouvrement avait certes adressé un courrier au recourant dans lequel elle avait fait état dudit montant, rien ne permettait en revanche de retenir qu'elle lui avait " effectivement " réclamé ledit montant, en entamant des poursuites, puisque le recourant n'avait pas produit le moindre acte de poursuite. Aussi l'autorité précédente pouvait-elle considérer, sans abuser de son pouvoir d'appréciation, que rien ne justifiait d'accorder l'assistance judiciaire à l'intéressé sur ce point, dans la mesure où la société de recouvrement avait exigé le paiement du montant précité par simple courrier, sans entreprendre d'autres démarches, respectivement sans que l'intéressé ne rende vraisemblable l'existence de celles-ci. Pour le surplus, les explications appellatoires dans lesquelles se lance l'intéressé pour justifier le fait de ne pas avoir produit un tirage du commandement de payer litigieux à l'appui de sa requête d'assistance judiciaire sont irrecevables et de toute manière dénuées de pertinence.

En définitive, le recourant n'apporte aucun élément susceptible d'établir que l'autorité précédente aurait abusé de son pouvoir d'appréciation. Dans ces conditions, et étant donné la retenue dont fait preuve le Tribunal fédéral en la matière, on ne saurait reprocher à l'autorité précédente d'avoir erré en retenant que la cause apparaissait, a priori, dénuée de chances de succès.

#### **E. 7**

Sur le vu de ce qui précède, le recours doit être rejeté dans la mesure de sa recevabilité. Le recourant, qui succombe, supportera les frais de la procédure ( art. 66 al. 1 LTF ). Il n'y a pas lieu d'allouer de dépens.

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.