

Identification			
	<b>Juridiction</b> Cour de cassation	<b>Pays/Ville</b> Maroc / Rabat	<b>N° de décision</b> 652/2
<b>Date de décision</b> 09/12/2021	<b>N° de dossier</b> 2019/2/3/1272	<b>Type de décision</b> Arrêt	<b>Chambre</b> Commerciale
Abstract			
<b>Thème</b> Actes et formalités, Procédure Civile		<b>Mots clés</b> Vice de procédure, Recherche du défendeur, Procédure civile, Partie défaillante, Obligation du juge, Droits de la défense, Curateur ad litem, Cassation, Assistance du ministère public	
<b>Base légale</b> Article(s) : 39 - Dahir portant loi n° 1-74-447 du 11 ramadan 1394 (28 septembre 1974) approuvant le texte du code de procédure civile (CPC)		<b>Source</b> Non publiée	

## Résumé en français

Viola les dispositions du paragraphe 8 de l'article 39 du Code de procédure civile, la cour d'appel qui valide une procédure et statue au fond alors que le curateur ad litem, désigné pour représenter la partie défaillante, a déposé ses conclusions sans attendre le résultat des recherches qu'il était tenu d'effectuer avec l'assistance du ministère public et des autorités administratives pour localiser ladite partie. Il résulte en effet de ce texte que le juge ne peut examiner l'affaire qu'après le retour des résultats de ces recherches, formalité substantielle garantissant les droits de la défense.

## Texte intégral

محكمة النقض، الغرفة التجارية، القرار عدد 2/652، المؤرخ في 2021/12/09، ملف تجاري عدد 2019/2/3/1272

بناء على مقال النقض المودع بتاريخ 2019/04/22 من طرف الطالبين المذكورين أعلاه بواسطة نائبيهم الأستاذ الصافي (م. ع. ر.) إلى

نقض القرار رقم 5774 الصادر بتاريخ 2018/12/05 عن محكمة الاستئناف التجارية بالدار البيضاء في الملف عدد : 2018/8206/4533.

و بناء على الأوراق الأخرى المدلى بها في الملف.

و بناء على قانون المسطرة المدنية المؤرخ في : 28 شتنبر 1974 .

و بناء على الأمر بالتخلي والإبلاغ الصادر في : 2021/11/25.

و بناء على الإعلام بتعيين القضية في الجلسة العلنية المنعقدة بتاريخ : 2021/12/09.

و بناء على المناداة على الطرفين و من ينوب عنهما وعدم حضورهم.

وبعد تلاوة التقرير من طرف المستشار المقرر السيد محمد الكراوي والاستماع إلى ملاحظات المحامي العام السيد محمد صادق.

وبعد المداولة طبقا للقانون:

حيث يستفاد من مستندات الملف ومن القرار المطعون فيه، أن المطلوبين كريم الدين (ص.) ومن معه تقدما بمقال افتتاحي أمام المحكمة التجارية بالدار البيضاء عرضا فيه أن الطالبين يكترون منهم المحل التجاري الكائن بعنوانهم أعلاه بسومة شهرية قدرها 75 درهم تم رفعها إلى 112 درهم ابتداء من 2015/01/09 ، وأنهم توقفوا عن أداء الكراء من يناير 2014 إلى متم دجنبر 2014 بما مجموعه 900 درهم وعن المدة من يناير 2015 الى متم أكتوبر 2017 وجب عنها مبلغ 3.808 درهم ، فوجها إليهم إنذارا بالأداء والإفراغ رجوع بملاحظة أن المحل مغلق بعد عدة محاولات آخرها 2017/11/15 و 2017/11/22 والتمسا لذلك الحكم على المدعى عليهم بأدائهم لهما مجموع واجبات الكراء وقدره 4.932 درهم عن المدة المذكورة والمصادقة على الإنذار وإفراغهم ومن يقوم مقامهم أو بإذنهم من المحل المدعى فيه ، وبعد تنصيب قيم في حق المدعى عليهم صدر الحكم عدد 3704 بتاريخ 2018/04/17 القاضي بأداء المدعى عليهم للمدعيين واجب كراء المدة من يناير 2014 الى متم دجنبر 2017 وجب عنها مبلغ 4.932 درهم وإفراغهم ومن يقوم مقامهم من المحل الكائن (...). استأنفه المحكوم عليهم فألغته محكمة الاستئناف التجارية فيما قضى به من أداء الكراء وحكمت من جديد برفض الطلب المتعلق به وتأييده في الباقي ، بقرارها المطلوب نقضه.

في شأن الوسيلة الأولى :

حيث ينعي الطاعنون على المحكمة خرق قاعدة مسطرية أضرب بأحد الأطراف ، ذلك أن الفقرة الثامنة من الفصل 39 من قانون المسطرة المدنية نصت على انه في حالة تنصيب وكيل في حق احد الأطراف ، يقوم الوكيل بالبحث عن الطرف المتغيب بمساعدة النيابة العامة والسلطات الإدارية ، وان الطاعنين تمسكوا أمام محكمة الاستئناف بأن المحكمة التجارية وأن كانت قد عينت وكيل في حقهم فإنها بتت في النازلة دون انتظار رجوع البحث من النيابة العامة والسلطات الإدارية ، فردت الدفع بعللة أن <> والحال أن الفقرة الثامنة من الفصل 39 المحتج به ألزمت المحكمة بان لا تفصل في النازلة المعروضة عليها إلا بعد رجوع نتيجة البحث المأمور به من طرف النيابة العامة ، فأتى قرارها والحالة هذه خارقا للفصل 39 أعلاه عرضة للنقض.

حقا حيث إنه إذا وقع تنصيب قيم في حق الطرف المتغيب بعد رجوع الاستدعاء بالبريد المضمون بملاحظة غير مطلوب ، فانه وطبقا لمقتضيات الفقرة الثامنة من الفصل 39 من قانون المسطرة المدنية تعين على القيم البحث والتحري على الطرف المعين قيما عنه بمساعدة النيابة العامة والسلطات الإدارية ويقدم كل المستندات والمعلومات المفيدة للدفاع عنه ، وعليه وطبقا للمقتضيات أعلاه، فانه لئن كانت الجهة المكول لها أصلا القيام بإجراءات البحث والتحري هو القيم وان اللجوء الى النيابة العامة والسلطات الإدارية لا يكون إلا في إطار مساعدة هذا الأخير متى تعذر عليه القيام بهذه الإجراءات ، فإنه اذا ثبت أن القيم راسل النيابة العامة من أجل مساعدته في

البحث عن المتغيب ، فلا يجوز له حينئذ انجاز محضر للجواب الا بعد توصله بنتيجة البحث الذي أمرت به النيابة العامة والا كانت إجراءاته غير صحيحة لمخالفتها المقتضيات أعلاه ، والطاعنون تمسكوا في مقالهم الاستثنائي بكون مسطرة القيم لم تطبق بالكامل وبشكل سليم ، الا أن المحكمة مصدررة القرار المطعون فيه ردت الدفع بعلته جاء فيها أنه « تم استدعاء المستأنفين ورجعت شهادة التسليم بملاحظة أن محل مغلوق وبعد إعادة الاستدعاء عن طريق البريد المضمون الذي رجع هو الآخر بملاحظة غير مطلوب تقرر تعيين قيم في حقهم ، وأنه لم يتم البت في الطلب الا بعد إدلاء الوكيل بجوابه الذي أكد فيه واقعة إغلاق المحل حسب تصريح الجيران... » والحال أن الثابت من مستندات الملف كما هي معروضة على قضاة الاستئناف أن القيم كتب النيابة العامة من أجل مساعدته في البحث والتحري عن الطاعنين المتغييبين ، إلا أنه ودون انتظار نتيجة البحث الذي أمرت به النيابة العامة حرر محاضر جواب خاصة بكل طرف ، خلص فيها إلى أن المحل مغلوق حسب تصريح الجيران وهي المحاضر التي اعتمدها المحكمة للقول بصحة إجراءات القيم ، فأتى قرارها على هذا النحو خارقا للمقتضيات المحتج بها عرضة للنقض.

وحيث إن حسن سير العدالة ومصصلحة الطرفين يقتضيان إحالة الملف على نفس المحكمة.

لهذه الأسباب

قضت محكمة النقض بنقض القرار المطعون فيه وإحالة الملف على نفس المحكمة المصدررة له للبت فيه من جديد طبقا للقانون وهي مترتبة من هيئة أخرى، وتحميل المطلوب المصاريف.

كما قررت إثبات حكمها بسجلات المحكمة المذكورة إثر الحكم المطعون فيه أو بطرته.

## Version française de la décision

Cour de cassation, Chambre commerciale, Arrêt n° 2/652, du 09/12/2021, Dossier commercial n° 2019/2/3/1272

Vu le pourvoi en cassation formé le 22/04/2019 par les demandeurs susmentionnés, par l'intermédiaire de leur avocat Maître **\*\*Essafi (M. A. R.)\*\***, tendant à la cassation de l'arrêt n° 5774 rendu le 05/12/2018 par la Cour d'appel de commerce de Casablanca dans le dossier n° 2018/8206/4533.

Vu les autres pièces produites au dossier.

Vu le Code de procédure civile du 28 septembre 1974.

Vu l'ordonnance de dessaisissement et de communication du 25/11/2021.

Vu l'avis de fixation de l'affaire à l'audience publique tenue le 09/12/2021.

Vu l'appel des parties et de leurs représentants et leur non-comparution.

Après lecture du rapport par le conseiller rapporteur, Monsieur Mohammed El Karaoui, et après avoir entendu les observations de l'avocat général, Monsieur Mohammed Sadik.

**\*\*Et après en avoir délibéré conformément à la loi :\*\***

Attendu qu'il ressort des pièces du dossier et de l'arrêt attaqué que les défendeurs au pourvoi, **\*\*Karim Eddine (S.)\*\*** et consorts, ont saisi le Tribunal de commerce de Casablanca d'une requête introductive d'instance exposant que les demandeurs au pourvoi sont locataires du local commercial sis à leur adresse susmentionnée, pour un loyer mensuel de 75 dirhams, porté à 112 dirhams à compter du 09/01/2015 ; qu'ils ont cessé de payer le loyer de janvier 2014 à fin décembre 2014, pour un total de 900 dirhams, et pour la période de janvier 2015 à fin octobre 2017, pour un montant dû de 3.808 dirhams ; qu'ils leur ont adressé une mise en demeure de payer et d'évacuer, laquelle est revenue avec la mention « local fermé » après plusieurs tentatives, les dernières en date du 15/11/2017 et du 22/11/2017 ; et qu'ils ont par conséquent sollicité la condamnation des défendeurs à leur payer la somme totale des loyers dus, s'élevant à 4.932 dirhams pour la période mentionnée, la validation de la mise en demeure, et leur éviction, ainsi que celle de tous occupants de leur chef ou avec leur permission, du local objet du litige ; qu'après la désignation d'un curateur à la personne des défendeurs, le jugement n° 3704 a été rendu le 17/04/2018, condamnant les défendeurs à payer aux demandeurs les loyers dus pour la période de janvier 2014 à fin décembre 2017, pour un montant de 4.932 dirhams, et ordonnant leur éviction ainsi que celle de tous occupants de leur chef du local sis à **\*\*(...)\*\*** ; que les condamnés en ont interjeté appel, et que la Cour d'appel de commerce a infirmé le jugement en ce qu'il a condamné au paiement des loyers, et statuant à nouveau, a rejeté la demande y afférente, et l'a confirmé pour le surplus, par son arrêt, objet du présent pourvoi.

**\*\*Sur le premier moyen de cassation :\*\***

Attendu que les pourvoyants reprochent à la cour la violation d'une règle de procédure ayant causé grief à l'une des parties, en ce que le huitième alinéa de l'article 39 du Code de procédure civile dispose qu'en cas de désignation d'un curateur à la personne de l'une des parties, le curateur procède à la recherche de la partie défaillante avec l'assistance du ministère public et des autorités administratives ; que les pourvoyants ont soutenu devant la cour d'appel que bien que le Tribunal de commerce ait désigné un curateur à leur personne, il a statué sur le litige sans attendre le retour des recherches du ministère public et des autorités administratives ; que la cour a rejeté cet argument au motif que <> ; alors que le huitième alinéa de l'article 39 invoqué impose au tribunal de ne statuer sur le litige dont il est saisi qu'après le retour du résultat des recherches ordonnées par le ministère public ; que son arrêt, en l'état, a violé l'article 39 précité et encourt la cassation.

En effet, attendu que lorsqu'un curateur est désigné pour la partie défaillante après le retour de la citation par lettre recommandée avec la mention « non réclamé », il incombe au curateur, conformément aux dispositions du huitième alinéa de l'article 39 du Code de procédure civile, de diligenter les recherches et investigations sur la partie pour laquelle il a été désigné, avec l'assistance du ministère public et des autorités administratives, et de produire tous documents et informations utiles à sa défense ; qu'en conséquence et conformément aux dispositions précitées, s'il est vrai que l'entité originellement chargée de mener les recherches et investigations est le curateur, et que le recours au ministère public et aux autorités administratives n'intervient que pour assister ce dernier lorsqu'il lui est impossible d'accomplir ces diligences, il n'en demeure pas moins que s'il est établi que le curateur a saisi le ministère public pour l'assister dans sa recherche de la partie défaillante, il ne lui est pas permis alors de dresser un procès-verbal de réponse avant d'avoir reçu le résultat des recherches ordonnées par le ministère public, faute de quoi sa procédure est irrégulière pour violation desdites dispositions ; que les pourvoyants ont soutenu dans leur requête d'appel que la procédure de curatelle n'a pas été pleinement et correctement appliquée ; que, cependant, la cour auteur de l'arrêt attaqué a rejeté cet argument au motif qu'il <> ; alors qu'il est constant, au vu des pièces du dossier telles que soumises aux juges d'appel, que le curateur a écrit au ministère public afin d'obtenir son assistance dans les recherches et investigations concernant les pourvoyants défaillants, mais que, sans attendre le résultat des recherches ordonnées par le ministère public, il a dressé des procès-verbaux de réponse pour chaque partie, y

concluant que le local était fermé selon les déclarations des voisins ; procès-verbaux sur lesquels la cour s'est fondée pour conclure à la régularité de la procédure de curatelle ; que son arrêt, ainsi rendu, a violé les dispositions invoquées et encourt la cassation.

Attendu que la bonne administration de la justice et l'intérêt des parties commandent le renvoi de l'affaire devant la même cour.

**\*\*PAR CES MOTIFS\*\***

La Cour de cassation casse et annule l'arrêt attaqué et renvoie l'affaire devant la même cour qui l'a rendu pour qu'il y soit statué à nouveau conformément à la loi, autrement composée, et condamne les défendeurs aux dépens.

Ordonne que mention du présent arrêt sera faite en marge ou au pied de l'arrêt attaqué sur les registres de ladite cour.