

# Droit des sûretés

- **Christophe Albiges**

*Maître de conférences à l'Université de Montpellier I*

- **Marie-Pierre Dumont-Lefrand**

*Professeur à l'Université de Montpellier I*

# Table des matières



Principales abréviations	VII
INTRODUCTION	1
section 1	
L'utilité d'une sûreté	2
section 2	
La notion de « sûreté »	4
§ 1 Sûreté et garantie	4
§ 2 Sûreté et privilège	5
section 3	
L'évolution des sûretés	5
§ 1 Le constat de la diversification des sûretés	5
§ 2 Les conséquences de la diversification des sûretés	6
partie 1	
Les sûretés personnelles	9
chapitre 1	
Présentation du contrat de cautionnement	11
section 1	
La distinction entre le contrat de cautionnement et l'opération de cautionnement	13

section **2**

<b>Le caractère conventionnel du cautionnement</b>	<b>14</b>
§ 1 Le cautionnement, un contrat	14
§ 2 Le cautionnement, un contrat unilatéral	15
§ 3 Le cautionnement, un contrat consensuel	16
§ 4 Le cautionnement, un contrat à titre gratuit ou à titre onéreux	16

section **3**

<b>Le caractère accessoire du contrat de cautionnement</b>	<b>17</b>
§ 1 Le principe du caractère accessoire	17
§ 2 Les manifestations du caractère accessoire	18

section **4**

<b>La diversité des contrats de cautionnement</b>	<b>20</b>
§ 1 La nature civile ou commerciale du cautionnement	20
A. Les critères de distinction	20
B. L'intérêt de la distinction	21
§ 2 Le cautionnement simple ou solidaire	22
A. Le cautionnement simple	22
B. Le cautionnement solidaire	22
§ 3 L'engagement personnel ou celui portant sur un ou plusieurs biens	24
§ 4 Le sous-cautionnement	26
§ 5 La certification de caution	26

chapitre **2**

<b>Les conditions du contrat de cautionnement</b>	<b>35</b>
---	-----------

section **1**

<b>Les conditions de fond</b>	<b>37</b>
§ 1 Le consentement éclairé	37
A. L'erreur	37
B. Le dol	40

C. La violence	41
D. L'obligation de contracter de bonne foi	41
<b>§ 2</b> La capacité	46
<b>§ 3</b> Le pouvoir	47
A. Le droit des régimes matrimoniaux	47
B. Le droit des sociétés	48
C. Le mandat de se porter caution	50
<b>§ 4</b> L'objet	50
A. La notion d'« objet » en matière de contrat de cautionnement	50
B. Le cautionnement de dettes présentes ou futures	51
<b>§ 5</b> La cause	52
A. La cause objective	53
B. La cause subjective	53
<b>section 2</b>	
<b>Les conditions de forme et de preuve</b>	53
<b>§ 1</b> La forme du contrat de cautionnement	54
A. La solution de principe : le contrat de cautionnement, un contrat consensuel	54
B. Les tempéraments au principe : le formalisme imposé par le législateur	55
<b>§ 2</b> La preuve du contrat de cautionnement	59
A. Le domaine d'application de la mention manuscrite de l'article 1326 du Code civil	59
B. Le contenu de la mention manuscrite de l'article 1326 du Code civil	61
<b>chapitre 3</b>	
<b>Les effets du contrat de cautionnement</b>	71
<b>section 1</b>	
<b>Les rapports entre la caution et le créancier</b>	73
<b>§ 1</b> L'obligation du créancier : informer la caution	73
A. L'obligation annuelle d'information	73
B. L'obligation d'informer la caution lors de la défaillance du débiteur	77

§ 2 Les obligations de la caution	78
A. L'étendue des obligations de la caution	78
B. Les modalités de mise en œuvre des obligations de la caution	82
section 2	
Les recours de la caution	83
§ 1 Le recours de la caution avant paiement	83
A. Les conditions de mise en œuvre du recours de la caution avant paiement	83
B. La nature juridique du recours de la caution avant paiement	84
§ 2 Le recours de la caution après paiement	85
A. Les recours contre le débiteur principal	85
B. Les recours contre les autres cautions	87
chapitre 4	
L'extinction du contrat de cautionnement	95
section 1	
L'extinction par voie accessoire	97
§ 1 Le paiement	97
§ 2 La compensation	98
§ 3 La dation en paiement	99
§ 4 La confusion	99
§ 5 L'inaction du créancier	100
A. La prescription	100
B. Le défaut de déclaration de la créance	100
§ 6 La novation	101
§ 7 La remise de dette	102
§ 8 Le décès de l'une des parties au contrat principal	103
§ 9 La disparition de la personne morale	103
A. La société débitrice	103
B. La société créancière	103
§ 10 L'extinction par résolution ou résiliation de l'obligation principale	104

section 2

<b>L'extinction par voie principale</b>	<b>105</b>
§ 1 L'extinction indépendante de la faute du créancier	105
A. L'obligation de règlement	105
B. L'obligation de couverture	106
§ 2 L'extinction liée à la faute du créancier	110
A. Le cautionnement excessif	110
B. Le bénéfice de subrogation	113

chapitre 5

<b>La garantie autonome</b>	<b>127</b>
-----------------------------	------------

section 1

<b>La notion de « garantie autonome »</b>	<b>129</b>
§ 1 Contexte et structure de l'opération	129
A. La garantie autonome internationale	130
B. La garantie autonome interne	131
§ 2 Définition de la garantie autonome	133
A. Définition positive	133
B. Définition négative	135

section 2

<b>Le régime de la garantie autonome</b>	<b>138</b>
§ 1 Déclenchement	139
A. Conditions de validité	139
B. L'appel en garantie	143
§ 2 Développement	145
A. Le paiement du garant	145
B. Les recours après paiement	149
§ 3 Dénouement	151
A. Lié à la durée du contrat	151
B. Indifférent à la durée du contrat	152

chapitre

**6**

**Les lettres d'intention** 161

section

**1**

**La notion de « lettre d'intention »** 163

**§ 1 Définition** 164

A. Définition négative 164

B. Définition positive 165

**§ 2 Nature juridique** 168

A. Nature de l'engagement 168

B. Objet de l'engagement 168

section

**2**

**Le régime juridique de la lettre d'intention** 170

**§ 1 Déclenchement** 170

A. Conditions de validité 170

B. Fait générateur 173

**§ 2 Développement** 174

A. Conséquences de la nature de l'obligation de l'émetteur 174

B. Conséquences du caractère de l'obligation de l'émetteur 175

**§ 3 Dénouement** 176

A. L'indemnisation du bénéficiaire 176

B. Le recours de l'émetteur 177

partie

**2**

**Les sûretés réelles** 187

section

**1**

**L'absence de définition de la notion de « sûreté réelle »** 187

section **2**

Les différentes catégories de sûretés réelles	188
---	-----

chapitre **7**

Le droit de rétention	191
-----------------------	-----

section **1**

Les conditions du droit de rétention	195
--------------------------------------	-----

§ 1 La créance	195
----------------	-----

§ 2 La détention d'une chose	196
------------------------------	-----

A. L'objet de la détention	196
----------------------------	-----

B. Les conditions de la détention	197
-----------------------------------	-----

§ 3 Le lien de connexité entre la créance et la chose retenue	198
---	-----

A. La connexité juridique	198
---------------------------	-----

B. La connexité matérielle	199
----------------------------	-----

C. La connexité conventionnelle	199
---------------------------------	-----

section **2**

Les effets du droit de rétention	200
----------------------------------	-----

§ 1 Les effets du droit de rétention entre les parties	200
--	-----

A. L'utilité	200
--------------	-----

B. La valeur	201
--------------	-----

§ 2 L'opposabilité du droit de rétention aux tiers	202
--	-----

A. En l'absence de procédure collective	202
---	-----

B. En présence d'une procédure collective	204
---	-----

chapitre **8**

Le gage de meubles corporels	221
------------------------------	-----

section **1**

Le droit commun du gage	223
-------------------------	-----



<b>§ 1</b>	La notion	224
A.	Les raisons de l'alternative	224
B.	Le constat de l'alternative	225
<b>§ 2</b>	Le régime	225
A.	Les conditions du gage	225
B.	Les effets du gage	233

section **2**

**Les gages spéciaux** 238

<b>§ 1</b>	Le gage portant sur un véhicule automobile	239
A.	La nature du gage automobile	239
B.	Le régime du gage automobile	240
<b>§ 2</b>	Le gage sur stocks	242
A.	Les conditions du gage des stocks	243
B.	Les effets du gage des stocks	245
<b>§ 3</b>	Le gage commercial	246
A.	La nature du gage commercial	246
B.	Le régime du gage commercial	248
<b>§ 4</b>	Les warrants	248
A.	Le warrant de marchandises	249
B.	Les warrants spéciaux	249
<b>§ 5</b>	Le gage du matériel et de l'outillage	251
A.	La constitution du gage du matériel et de l'outillage	251
B.	Les effets du gage du matériel et de l'outillage	253

chapitre **9**

**Le nantissement de meubles incorporels** 267

section **1**

**Le nantissement de créances** 269

<b>§ 1</b>	Le droit commun du nantissement de créance	270
A.	La constitution du nantissement de créance	270
B.	Les effets du nantissement de créance	273

§ 2 Le nantissement de compte	276
section 2	
Le nantissement d'autres meubles incorporels	277
§ 1 Le nantissement de droits sociaux	278
A. Le gage de compte d'instruments financiers	278
B. Le nantissement de parts sociales	281
§ 2 Le nantissement de fonds de commerce	285
A. La constitution du nantissement de fonds de commerce	285
B. Les effets du nantissement du fonds de commerce	290
chapitre 10	
L'hypothèque	303
section 1	
Les dispositions communes	307
§ 1 Les biens concernés	307
A. Les immeubles	307
B. Les immeubles disponibles	307
§ 2 Le caractère indivisible de l'hypothèque	308
section 2	
Les différentes catégories d'hypothèques	308
§ 1 L'hypothèque conventionnelle	308
A. Les conditions de fond	309
B. Les conditions de forme	315
§ 2 L'hypothèque légale	317
A. Présentation de l'hypothèque légale	317
B. Mises en œuvre de l'hypothèque légale	318
§ 3 L'hypothèque judiciaire conservatoire	319
A. Les conditions de l'hypothèque judiciaire conservatoire	319
B. Les effets de l'hypothèque judiciaire conservatoire	319

section **3**

**Le régime de l'hypothèque** 320

**§ 1** La publicité de l'hypothèque 320

A. Les conditions de l'inscription 320

B. Les effets de l'inscription 322

**§ 2** Les effets de l'hypothèque 324

A. Les effets avant la réalisation de l'hypothèque 324

B. Les effets lors de la réalisation de l'hypothèque 325

**§ 3** La transmission de l'hypothèque 330

A. La transmission à titre accessoire 330

B. La transmission à titre principal 331

**§ 4** L'extinction de l'hypothèque 331

A. L'extinction à titre accessoire 331

B. L'extinction à titre principal 331

chapitre **11**

**L'antichrèse** 339

section **1**

**La constitution de l'antichrèse** 341

**§ 1** La conclusion d'un contrat 342

**§ 2** La dépossession de l'immeuble 342

**§ 3** Le respect de formalités 343

section **2**

**Les effets de l'antichrèse** 343

**§ 1** Les effets avant l'échéance de la dette 344

**§ 2** Les effets lors de l'échéance de la dette 344

section **3**

**L'extinction de l'antichrèse** 345

chapitre

**12**

La propriété-garantie

351

section **1**

La propriété retenue à titre de garantie

354

**§ 1** Le crédit-bail

354

A. La nature juridique du crédit-bail

355

B. Le régime juridique du crédit-bail

355

**§ 2** La clause de réserve de propriété

356

A. La nature juridique de la clause de réserve de propriété

356

B. Le régime juridique de la clause de réserve de propriété

358

section **2**

La propriété transférée à titre de garantie

362

**§ 1** La vente à réméré

362

**§ 2** La fiducie

362

A. Les premières manifestations de la fiducie-sûreté

363

B. La généralisation de la fiducie-sûreté ?

365

chapitre

**13**

Les privilèges

383

section **1**

Les privilèges généraux

386

**§ 1** L'énoncé des différents privilèges généraux

388

A. Le privilège des frais de justice

388

B. Le privilège des salaires

388

C. Le privilège de conciliation

390

D. Le privilège des créanciers postérieurs au jugement d'ouverture

390

**§ 2** Le classement des privilèges généraux

391

section **2**

**Les privilèges mobiliers** 392

- § 1** Les privilèges mobiliers généraux 392
  - A. Les privilèges résiduels 392
  - B. Les privilèges usuels 393
- § 2** Les privilèges mobiliers spéciaux 394
  - A. Le privilège du bailleur d'immeuble 394
  - B. Le privilège du conservateur 396
  - C. Le privilège du vendeur de meubles 397
- § 3** Le classement des privilèges mobiliers 399
  - A. Les règles de classement en l'absence d'une procédure collective 400
  - B. Les règles de classement en présence d'une procédure collective 401

section **3**

**Les privilèges immobiliers** 402

- § 1** L'énumération des privilèges spéciaux immobiliers 402
  - A. Le privilège du vendeur d'immeuble 403
  - B. Le privilège du prêteur de deniers 404
  - C. Le privilège du copartageant 405
  - D. Le privilège des architectes, entrepreneurs et ouvriers 405
  - E. Le privilège de la séparation des patrimoines 405
  - F. Le privilège de l'accédant à la propriété 406
  - G. Le privilège du syndicat de copropriétaires 406
- § 2** Le classement entre créanciers 407
  - A. Le classement entre créanciers hypothécaires et créanciers bénéficiaires d'un privilège 407
  - B. Le classement entre les différents créanciers bénéficiaires d'un privilège 407

**Bibliographie générale** 421

**Index alphabétique** 423

**Table des matières** 429

**Table des compléments pédagogiques** 441