



# Droit des sûretés

■ 2<sup>e</sup> édition 2009

■ **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	4
section 2	
La notion de « sûreté »	6
§ 1 Sûreté et garantie	6
§ 2 Sûreté et privilège	6
section 3	
L'évolution des sûretés	7
§ 1 Le constat de la diversification des sûretés	7
§ 2 Les conséquences de la diversification des sûretés	8
partie 1	
Les sûretés personnelles	11
chapitre	
Présentation du contrat de cautionnement	13
section 1	
La distinction entre le contrat de cautionnement et l'opération de cautionnement	15

s e c t i o n <b>2</b>	
<b>Le caractère conventionnel du cautionnement</b>	<b>16</b>
§ 1 Le cautionnement, un contrat	16
§ 2 Le cautionnement, un contrat unilatéral	17
§ 3 Le cautionnement, un contrat consensuel	18
§ 4 Le cautionnement, un contrat à titre gratuit ou à titre onéreux	19
s e c t i o n <b>3</b>	
<b>Le caractère accessoire du contrat de cautionnement</b>	<b>20</b>
§ 1 Le principe du caractère accessoire	20
§ 2 Les manifestations du caractère accessoire	20
s e c t i o n <b>4</b>	
<b>La diversité des contrats de cautionnement</b>	<b>23</b>
§ 1 La nature civile ou commerciale du cautionnement	23
A. Les critères de distinction	23
B. L'intérêt de la distinction	24
§ 2 Le cautionnement simple ou solidaire	25
A. Le cautionnement simple	25
B. Le cautionnement solidaire	25
§ 3 L'engagement personnel ou celui portant sur un ou plusieurs biens	27
§ 4 Le sous-cautionnement	30
§ 5 La certification de caution	30
c h a p i t r e <input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/> <b>2</b>	
<b>Les conditions du contrat de cautionnement</b>	<b>39</b>
s e c t i o n <b>1</b>	
<b>Les conditions de fond</b>	<b>41</b>
§ 1 Le consentement éclairé	41
A. L'erreur	41
B. Le dol	44
C. La violence	45
D. L'obligation de contracter de bonne foi	46

§ 2	La capacité	51
§ 3	Le pouvoir	52
A.	Le droit des régimes matrimoniaux	52
B.	Le droit des sociétés	54
C.	Le mandat de se porter caution	55
§ 4	L'objet	56
A.	La notion d'« objet » en matière de contrat de cautionnement	56
B.	Le cautionnement de dettes présentes ou futures	57
§ 5	La cause	58
A.	La cause objective	59
B.	La cause subjective	59
section 2		
Les conditions de forme et de preuve		59
§ 1	La forme du contrat de cautionnement	60
A.	La solution de principe : le contrat de cautionnement, un contrat consensuel	60
B.	Les tempéraments au principe : le formalisme imposé par le législateur	61
§ 2	La preuve du contrat de cautionnement	65
A.	Le domaine d'application de la mention manuscrite de l'article 1326 du Code civil	65
B.	Le contenu de la mention manuscrite de l'article 1326 du Code civil	68
chapitre 3		
Les effets du contrat de cautionnement		79
section 1		
Les rapports entre la caution et le créancier		81
§ 1	L'obligation du créancier : informer la caution	81
A.	L'obligation annuelle d'information	81
B.	L'obligation d'informer la caution lors de la défaillance du débiteur	85
§ 2	Les obligations de la caution	86
A.	L'étendue des obligations de la caution	86
B.	Les modalités de mise en œuvre des obligations de la caution	90
section 2		
Les recours de la caution		92
§ 1	Le recours de la caution avant paiement	92

A. Les conditions de mise en œuvre du recours de la caution avant paiement	92
B. La nature juridique du recours de la caution avant paiement	93
§ 2 Le recours de la caution après paiement	94
A. Les recours contre le débiteur principal	94
B. Les recours contre les autres cautions	97
chapitre <span style="border: 1px solid black; padding: 0 5px;"> </span> <span style="border: 1px solid black; padding: 0 5px;"> </span> <span style="background-color: #cccccc; border: 1px solid black; padding: 0 5px;">4</span>	
L'extinction du contrat de cautionnement	105
section <span style="background-color: #cccccc; border: 1px solid black; padding: 0 5px;">1</span>	
L'extinction par voie accessoire	107
§ 1 Le paiement	107
§ 2 La compensation	108
§ 3 La dation en paiement	109
§ 4 La confusion	109
§ 5 L'inaction du créancier	110
A. La prescription	110
B. Le défaut de déclaration de la créance	111
§ 6 La novation	112
§ 7 La remise de dette	112
§ 8 Le décès de l'une des parties au contrat principal	114
§ 9 La disparition de la personne morale	114
A. La société débitrice	114
B. La société créancière	114
§ 10 L'extinction par résolution ou annulation de l'obligation principale	115
A. L'annulation ou la résolution déjà prononcée	115
B. L'annulation ou la résolution n'a pas été prononcée	116
section <span style="background-color: #cccccc; border: 1px solid black; padding: 0 5px;">2</span>	
L'extinction par voie principale	116
§ 1 L'extinction indépendante de la faute du créancier	117
A. L'obligation de règlement	117
B. L'obligation de couverture	118
§ 2 L'extinction liée à la faute du créancier	123
A. Le cautionnement excessif	123
B. Le bénéfice de subrogation	126

chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/> <b>5</b>	
<b>La garantie autonome</b>		<b>145</b>
section	<b>1</b>	
<b>La notion de « garantie autonome »</b>		<b>147</b>
§ 1 Contexte et structure de l'opération		147
A. La garantie autonome internationale		148
B. La garantie autonome interne		150
§ 2 Définition de la garantie autonome		151
A. Définition positive		151
B. Définition négative		154
section	<b>2</b>	
<b>Le régime de la garantie autonome</b>		<b>157</b>
§ 1 Déclenchement		157
A. Conditions de validité		157
B. L'appel en garantie		162
§ 2 Développement		164
A. Le paiement du garant		164
B. Les recours après paiement		168
§ 3 Dénouement		170
A. Lié à la durée du contrat		171
B. Indifférent à la durée du contrat		171
chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/> <b>6</b>	
<b>Les lettres d'intention</b>		<b>181</b>
section	<b>1</b>	
<b>La notion de « lettre d'intention »</b>		<b>183</b>
§ 1 Définition		184
A. Définition négative		184
B. Définition positive		185
§ 2 Nature juridique		188
A. Nature de l'engagement		188
B. Objet de l'engagement		189

section **2**

**Le régime juridique de la lettre d'intention** 190

**§ 1 Déclenchement** 190

A. Conditions de validité 191

B. Fait générateur 194

**§ 2 Développement** 195

A. Conséquences de la nature de l'obligation de l'émetteur 195

B. Conséquences du caractère de l'obligation de l'émetteur 196

**§ 3 Dénouement** 197

A. L'indemnisation du bénéficiaire 197

B. Le recours de l'émetteur 198

partie 2 **2**

**Les sûretés réelles** 207

section **1**

**L'absence de définition de la notion de « sûreté réelle »** 207

section **2**

**Les différentes catégories de sûretés réelles** 208

chapitre **7**

**Le droit de rétention** 211

section **1**

**Les conditions du droit de rétention** 215

**§ 1 La créance** 215

**§ 2 La détention d'une chose** 216

A. L'objet de la détention 216

B. Les conditions de la détention 217

**§ 3 Le lien de connexité entre la créance et la chose retenue** 218

A. La connexité juridique 219

B. La connexité matérielle 219

C. La connexité conventionnelle 220

D. Le droit de rétention du créancier gagiste sans dépossession 220

section **2****Les effets du droit de rétention** 221

- § 1** Les effets du droit de rétention entre les parties 221
  - A. L'utilité 222
  - B. La valeur 223
- § 2** L'opposabilité du droit de rétention aux tiers 223
  - A. En l'absence de procédure collective 224
  - B. En présence d'une procédure collective 226

chapitre     **8****Le gage de meubles corporels** 243section **1****Le droit commun du gage** 245

- § 1** La notion 246
  - A. Les raisons de l'alternative 246
  - B. Le constat de l'alternative 247
- § 2** Le régime 247
  - A. Les conditions du gage 247
  - B. Les effets du gage 255

section **2****Les gages spéciaux** 261

- § 1** Le gage portant sur un véhicule automobile 262
  - A. La nature du gage automobile 262
  - B. Le régime du gage automobile 263
- § 2** Le gage sur stocks 265
  - A. Les conditions du gage des stocks 266
  - B. Les effets du gage des stocks 268
- § 3** Le gage commercial 269
  - A. La nature du gage commercial 270
  - B. Le régime du gage commercial 271
- § 4** Les warrants 272
  - A. Le warrant de marchandises 272
  - B. Les warrants spéciaux 273



§ 5	Le gage du matériel et de l'outillage	274
	A. La constitution du gage du matériel et de l'outillage	275
	B. Les effets du gage du matériel et de l'outillage	277
c h a p i t r e <input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/> 9		
	<b>Le nantissement de meubles incorporels</b>	<b>289</b>
s e c t i o n 1		
	<b>Le nantissement de créance</b>	<b>291</b>
§ 1	Le droit commun du nantissement de créance	292
	A. La constitution du nantissement de créance	292
	B. Les effets du nantissement de créance	296
§ 2	Le nantissement de compte	298
s e c t i o n 2		
	<b>Le nantissement d'autres meubles incorporels</b>	<b>300</b>
§ 1	Le nantissement de droits sociaux	300
	A. Le nantissement de comptes-titres	301
	B. Le nantissement de parts sociales	305
§ 2	Le nantissement de fonds de commerce	308
	A. La constitution du nantissement de fonds de commerce	309
	B. Les effets du nantissement du fonds de commerce	314
§ 3	Le nantissement du contrat d'assurance-vie	317
	A. La constitution du nantissement du contrat d'assurance-vie	317
	B. La mise en œuvre du nantissement du contrat d'assurance-vie	317
c h a p i t r e <input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/> 10		
	<b>L'hypothèque</b>	<b>329</b>
s e c t i o n 1		
	<b>Les dispositions communes</b>	<b>332</b>
§ 1	Les biens concernés	332
	A. Les immeubles	332
	B. Les immeubles disponibles	332
§ 2	Le caractère indivisible de l'hypothèque	333

section **2**

<b>Les différentes catégories d'hypothèques</b>	<b>333</b>
§ 1 L'hypothèque conventionnelle	334
A. Les conditions de fond	334
B. Les conditions de forme	340
§ 2 L'hypothèque légale	342
A. Présentation de l'hypothèque légale	342
B. Mises en œuvre de l'hypothèque légale	343
§ 3 L'hypothèque judiciaire conservatoire	344
A. Les conditions de l'hypothèque judiciaire conservatoire	344
B. Les effets de l'hypothèque judiciaire conservatoire	345

section **3**

<b>Le régime de l'hypothèque</b>	<b>345</b>
§ 1 La publicité de l'hypothèque	346
A. Les conditions de l'inscription	346
B. Les effets de l'inscription	348
§ 2 Les effets de l'hypothèque	350
A. Les effets avant la réalisation de l'hypothèque	350
B. Les effets lors de la réalisation de l'hypothèque	351
§ 3 La transmission de l'hypothèque	356
A. La transmission à titre accessoire	356
B. La transmission à titre principal	356
§ 4 L'extinction de l'hypothèque	357
A. L'extinction à titre accessoire	357
B. L'extinction à titre principal	357

chapitre ☐ ☐ **11**

<b>Le gage immobilier</b>	<b>367</b>
---------------------------	------------

section **1**

<b>La constitution du gage immobilier</b>	<b>370</b>
§ 1 La conclusion d'un contrat	370
§ 2 La dépossession de l'immeuble	370
§ 3 Le respect de formalités	371

section **2**

**Les effets du gage immobilier 372**

§ 1 Les effets avant l'échéance de la dette 372

§ 2 Les effets lors de l'échéance de la dette 372

section **3**

**L'extinction du gage immobilier 374**

chapitre ☐ ☐ **12**

**La propriété-garantie 381**

section **1**

**La propriété retenue à titre de garantie 384**

§ 1 Le crédit-bail 384

A. La nature juridique du crédit-bail 385

B. Le régime juridique du crédit-bail 385

§ 2 La clause de réserve de propriété 386

A. La nature juridique de la clause de réserve de propriété 387

B. Le régime juridique de la clause de réserve de propriété 388

section **2**

**La propriété transférée à titre de garantie 392**

§ 1 La vente à réméré 393

§ 2 La fiducie 393

A. Les premières manifestations de la fiducie-sûreté 394

B. La généralisation de la fiducie-sûreté ? 396

chapitre ☐ ☐ **13**

**Les privilèges 417**

section **1**

**Les privilèges pleinement généraux 420**

§ 1 L'énoncé des différents privilèges généraux 422

A. Le privilège des frais de justice 422

B. Le privilège des salaires 422

C. Le privilège de conciliation	424
D. Le privilège des créanciers postérieurs au jugement d'ouverture	424
§ 2 Le classement des privilèges généraux	425
section 2	
Les privilèges mobiliers	426
§ 1 Les privilèges mobiliers généraux	426
A. Les privilèges résiduels	426
B. Les privilèges usuels	427
§ 2 Les privilèges mobiliers spéciaux	428
A. Le privilège du bailleur d'immeuble	429
B. Le privilège du conservateur	431
C. Le privilège du vendeur de meubles	432
§ 3 Le classement des privilèges mobiliers	434
A. Les règles de classement en l'absence d'une procédure collective	434
B. Les règles de classement en présence d'une procédure collective	436
section 3	
Les privilèges immobiliers	437
§ 1 L'énumération des privilèges spéciaux immobiliers	437
A. Le privilège du vendeur d'immeuble	438
B. Le privilège du prêteur de deniers	439
C. Le privilège du copartageant	440
D. Le privilège des architectes, entrepreneurs et ouvriers	440
E. Le privilège de la séparation des patrimoines	440
F. Le privilège de l'accédant à la propriété	441
G. Le privilège du syndicat de copropriétaires	441
§ 2 Le classement entre créanciers	442
A. Le classement entre créanciers hypothécaires et créanciers bénéficiaires d'un privilège	442
B. Le classement entre les différents créanciers bénéficiaires d'un privilège	443
Bibliographie générale	459
Index alphabétique	461
Table des matières	467
Table des compléments pédagogiques	479



# Table des compléments pédagogiques

Mémo (résumé du cours), *Quid* (définitions qui renvoient aux numéros de paragraphe du cours), Document(s), Biblio, Quiz (Test de connaissances), Sujet(s) corrigé(s), Sujets terminaux.

chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/>	1	
<b>Présentation du contrat de cautionnement</b>			<b>32 à 38</b>
chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/>	2	
<b>Les conditions du contrat de cautionnement</b>			<b>70 à 78</b>
chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/>	3	
<b>Les effets du contrat de cautionnement</b>			<b>98 à 104</b>
chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/>	4	
<b>L'extinction du contrat de cautionnement</b>			<b>131 à 144</b>
chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/>	5	
<b>La garantie autonome</b>			<b>174 à 179</b>
chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/>	6	
<b>Les lettres d'intention</b>			<b>200 à 206</b>
chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/>	7	
<b>Le droit de rétention</b>			<b>230 à 242</b>
chapitre	<input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/>	8	
<b>Le gage des meubles corporels</b>			<b>279 à 288</b>

chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>9</b>	
<b>Le nantissement de meubles incorporels</b>				<b>319 à 328</b>
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>10</b>	
<b>L'hypothèque</b>				<b>358 à 365</b>
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>11</b>	
<b>Le gage immobilier</b>				<b>375 à 379</b>
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>12</b>	
<b>La propriété-garantie</b>				<b>403 à 416</b>
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>13</b>	
<b>Les privilèges</b>				<b>444 à 452</b>
<b>Sujet terminal</b>				<b>453 à 458</b>