

# Droit civil

## La famille

---

*8<sup>e</sup> édition*

2011

**François Terré**

Professeur émérite de l'Université Panthéon-Assas (Paris II)  
Membre de l'Institut

**Dominique Fenouillet**

Professeur à l'Université Panthéon-Assas (Paris II)

**DALLOZ**

# TABLE DES MATIÈRES

TITRE PRÉLIMINAIRE .....	1
SECTION 1	UNE HISTOIRE..... 1
	§ 1. <b>Hier</b> ..... 1
	§ 2. <b>Aujourd'hui</b> ..... 7
SECTION 2	DONNÉES FONDAMENTALES DU DROIT DE LA FAMILLE .... 20
	A. Les cercles ..... 20
	B. Les liens ..... 22
	C. Les biens..... 44
	D. Les règles..... 46
LIVRE 1	<b>LE COUPLE</b> ..... 55
TITRE 1	<b>LE COUPLE MARIÉ</b> ..... 61
CHAPITRE 1	<b>LA FORMATION DU MARIAGE</b> ..... 73
SECTION 1	CONDITIONS ..... 73
Sous-section 1	Conditions d'ordre physiologique ..... 73
	§ 1. <b>Différence de sexe</b> ..... 73
	§ 2. <b>L'âge</b> ..... 78
	§ 3. <b>La santé ?</b> ..... 78
Sous-section 2	Conditions d'ordre psychologique..... 79
	§ 1. <b>Le consentement</b> ..... 79
	A. L'existence des consentements ..... 79
	B. La rencontre des volontés ..... 85
	§ 2. <b>La protection du consentement</b> ..... 100
Sous-section 3	Conditions d'ordre sociologique..... 106
	§ 1. <b>Le rejet de la bigamie et de la polygamie</b> ..... 107
	§ 2. <b>Le rejet de l'inceste</b> ..... 109
SECTION 2	SANCTIONS ..... 112

Sous-section 1	Oppositions à mariage.....	113
§ 1.	<b>Conditions de l'opposition</b> .....	115
A.	Conditions de fond.....	115
B.	Conditions de forme.....	118
§ 2.	<b>Effets de l'opposition</b> .....	118
Sous-section 2	Nullités de mariage.....	119
§ 1.	<b>Nullités relatives</b> .....	120
§ 2.	<b>Nullités absolues</b> .....	122
A.	Vices de fond.....	122
B.	Vices de forme.....	123
C.	Fraude à la loi.....	125
D.	Régime des nullités absolues.....	125
§ 3.	<b>De l'inexistence du mariage</b> .....	128
§ 4.	<b>Effets de l'annulation</b> .....	130
A.	Le principe de rétroactivité.....	130
B.	Le mariage putatif.....	131
CHAPITRE 2	<b>LES EFFETS DU MARIAGE</b> .....	137
SECTION 1	LES RAPPORTS PERSONNELS.....	139
§ 1.	<b>Les devoirs mutuels</b> .....	140
§ 2.	<b>Les missions conjointes</b> .....	147
A.	La direction de la famille.....	147
B.	La résidence de la famille.....	149
SECTION 2	LES RAPPORTS PÉCUNIAIRES.....	151
§ 1.	<b>Mesures de coopération</b> .....	151
§ 2.	<b>Mesures d'autonomie</b> .....	155
§ 3.	<b>Mesures de crise</b> .....	162
CHAPITRE 3	<b>LE DIVORCE</b> .....	167
PRÉLIMINAIRES	.....	169
A.	Histoire.....	169
B.	Droit comparé.....	179
C.	Sociologie juridique.....	180
SECTION 1	GÉNÉRALITÉS.....	182
Sous-section 1	Fondements.....	182
Sous-section 2	Caractères.....	185
§ 1.	<b>Une décision judiciaire</b> .....	186
§ 2.	<b>Une dissolution du mariage</b> .....	189
Sous-section 3	Une casuistique.....	189

SECTION 2	RÈGLES COMMUNES.....	195
Sous-section 1	Les preuves .....	195
Sous-section 2	Les procédures.....	203
	§ 1. <b>La juridiction</b> .....	203
	§ 2. <b>L'action en justice</b> .....	205
	§ 3. <b>La demande en justice</b> .....	208
	§ 4. <b>L'office du juge</b> .....	210
SECTION 3	LES CAS DE DIVORCE.....	212
Sous-section 1	Le divorce par consentement mutuel .....	212
	§ 1. <b>Une requête</b> .....	214
	§ 2. <b>Une homologation</b> .....	215
	§ 3. <b>Effets</b> .....	216
Sous-section 2	Les cas de divorce autres que le divorce par consentement mutuel .....	218
	§ 1. <b>Règles communes de procédure</b> .....	218
	A. La requête initiale .....	218
	B. La conciliation et la médiation .....	220
	C. Les mesures provisoires .....	223
	D. L'instance et le jugement .....	224
	§ 3. <b>Conséquences du divorce</b> .....	228
	A. Points de départ.....	228
	B. Conséquences quant aux rapports des époux .....	235
	C. Prestation compensatoire .....	240
	D. Dommages-intérêts .....	257
Sous-section 3	Divorce par acceptation du principe de la rupture du mariage ...	259
Sous-section 4	Divorce pour altération définitive du lien conjugal .....	263
Sous-section 5	Divorce pour faute.....	266
	A. Quant aux devoirs et obligations du mariage .....	267
	B. Quant aux caractères de la faute .....	274
	C. Quant aux effets de la faute.....	276
	D. Règles procédurales .....	276
CHAPITRE 4	<b>LA SÉPARATION DE CORPS</b> .....	280
TITRE 2	<b>LES COUPLES NON MARIÉS</b> .....	287
CHAPITRE 1	<b>LES COUPLES DE PARTENAIRES</b> .....	289
SECTION 1	L'ADMISSION DU PACS.....	289

SECTION 2	LA CONCLUSION DU PACS .....	296
	§ 1. <b>Conditions de fond</b> .....	296
	§ 2. <b>Conditions de forme</b> .....	298
SECTION 3	LES EFFETS DU PACS .....	301
	§ 1. <b>Les effets personnels</b> .....	301
	§ 2. <b>Les effets patrimoniaux</b> .....	307
	§ 3. <b>La dissolution du pacs</b> .....	310
CHAPITRE 2	<b>LES COUPLES DE CONCUBINS</b> .....	313
SECTION 1	L'EXISTENCE DU CONCUBINAGE .....	313
SECTION 2	LE RÉGIME DU CONCUBINAGE .....	316
	§ 1. <b>En cours de concubinage</b> .....	317
	A. Rapports personnels .....	317
	B. Rapports pécuniaires .....	319
	§ 2. <b>En fin de concubinage</b> .....	323
LIVRE 2	<b>L'ENFANT</b> .....	331
TITRE 1	<b>LE LIEN DE FILIATION</b> .....	335
Sous-titre 1	<b>La filiation par procréation charnelle</b> .....	341
CHAPITRE 1	<b>VUE D'ENSEMBLE DU SYSTÈME JURIDIQUE DE LA FILIATION</b> .....	343
SECTION 1	LE PRINCIPE D'ÉGALITÉ .....	352
	§ 1. <b>Le principe d'égalité et les effets de la filiation</b> .....	354
	§ 2. <b>Le principe d'égalité et l'établissement du lien de filiation</b> .....	360
SECTION 2	LE PRINCIPE DE VÉRITÉ .....	365
	§ 1. <b>Exposé du principe</b> .....	365
	A. Apparition progressive du principe .....	365
	B. Fondement du principe .....	367
	§ 2. <b>Portée du principe</b> .....	372
	A. La vérité biologique, fondement explicite ou sous jacent des règles .....	372
	B. Le maintien des limites à la vérité biologique .....	380
CHAPITRE 2	<b>L'ÉTABLISSEMENT NON CONTENTIEUX DE LA FILIATION</b> .....	387
SECTION 1	L'ACTE DE NAISSANCE .....	388
	§ 1. <b>La preuve de la maternité</b> .....	389

	§ 2. <b>La preuve de la paternité</b> .....	398
	A. Le domaine de la présomption .....	402
	B. La portée de la présomption .....	422
SECTION 2	LA RECONNAISSANCE .....	426
	§ 1. <b>Les conditions de la reconnaissance</b> .....	428
	A. La volonté de l'auteur de l'acte .....	428
	B. Le formalisme de l'acte .....	437
	§ 2. <b>Les effets de la reconnaissance</b> .....	444
	A. L'établissement du lien de filiation .....	444
	B. La portée de la filiation établie.....	448
SECTION 3	LA POSSESSION D'ÉTAT .....	452
	§ 1. <b>La notion</b> .....	454
	A. Les éléments constitutifs de la possession d'état .....	454
	B. Les qualités de la possession d'état.....	456
	§ 2. <b>Les effets de la possession d'état</b> .....	460
	A. La possession d'état, mode de preuve autonome.....	462
	B. La possession d'état, mode de preuve complémentaire ...	468
	§ 3. <b>La preuve de la possession d'état</b> .....	476
	A. L'acte de notoriété .....	477
	B. L'action en constatation de la possession d'état.....	483
CHAPITRE 3	<b>LE CONTENTIEUX DE LA FILIATION</b> .....	485
SECTION 1	LES PRINCIPES COMMUNS AUX DIFFÉRENTES ACTIONS....	487
	§ 1. <b>Les règles de fond</b> .....	487
	A. La compétence des juridictions.....	488
	B. L'encadrement du droit d'action .....	490
	C. La portée de la décision judiciaire.....	498
	§ 2. <b>Les règles de preuve</b> .....	507
	A. Une décision de justice .....	512
	B. Le consentement de l'intéressé.....	522
SECTION 2	LES PRINCIPES SPÉCIFIQUES AUX DIFFÉRENTES ACTIONS....	528
Sous-section 1	Les actions aux fins d'établissement de la filiation.....	529
	§ 1. <b>L'action en recherche de paternité ou maternité</b> .....	529
	A. Le droit antérieur à l'ordonnance du 4 juillet 2005 .....	530
	1. L'enfant légitime.....	530
	2. L'enfant naturel.....	536
	B. Le droit issu de l'ordonnance du 4 juillet 2005.....	555
	§ 2. <b>L'action en rétablissement de la présomption de paternité</b> .....	577
	§ 3. <b>L'action en constatation de la possession d'état</b> .....	582

Sous-section 2	Les actions en contestation de la filiation.....	589
§ 1.	<b>Le droit antérieur à l'ordonnance du 4 juillet 2005</b> .....	590
A.	La contestation de la filiation légitime .....	590
B.	La contestation de la filiation naturelle .....	610
§ 2.	<b>Le droit issu de l'ordonnance du 4 juillet 2005</b> .....	617
A.	L'action du ministère public.....	618
B.	La contestation d'un acte de naissance ou d'une reconnaissance en l'absence de possession d'état conforme .....	622
C.	La contestation de la possession d'état seulement établie par acte de notoriété.....	624
D.	La contestation de la possession d'état constatée en justice.....	625
E.	La contestation d'un titre en cas de possession d'état conforme .....	626
Sous-section 3	Le règlement des conflits de filiation .....	632
§ 1.	<b>Les conflits prévenus</b> .....	633
§ 2.	<b>Les conflits résolus</b> .....	639
Sous-section 4	L'action à fins de subsides .....	643
§ 1.	<b>Les conditions d'exercice de l'action</b> .....	645
A.	La demande .....	646
B.	La défense .....	649
§ 2.	<b>Les effets de l'action</b> .....	652
CHAPITRE 4	<b>LA LÉGITIMATION</b> .....	659
SECTION 1	LES CONDITIONS DE LA LÉGITIMATION.....	660
§ 1.	<b>Les enfants bénéficiaires de la légitimation</b> .....	660
§ 2.	Les procédés de légitimation .....	662
A.	La légitimation par mariage .....	662
B.	La légitimation par autorité de justice.....	664
SECTION 2	LES EFFETS DE LA LÉGITIMATION .....	668
Sous-titre 2	<b>La filiation par adoption</b> .....	673
CHAPITRE 1	<b>LES CONDITIONS DE L'ADOPTION</b> .....	681
SECTION 1	LES CONDITIONS DE FOND .....	681
§ 1.	<b>Un enfant adoptable</b> .....	681
A.	L'âge de l'adopté.....	681
B.	Le consentement de l'adopté .....	682
C.	La situation familiale de l'adopté.....	684
1.	Conditions communes aux deux types d'adoption .....	684

	2. Conditions propres à l'adoption plénière .....	694
	§ 2. <b>Les conditions relatives à l'adoptant</b> .....	696
	A. Conditions d'âge.....	696
	B. Situation de couple de l'adoptant.....	697
	C. La situation parentale de l'adoptant .....	703
	D. La volonté d'adopter .....	704
SECTION 2	LES CONDITIONS DE PROCÉDURE .....	710
	§ 1. <b>Les exigences spéciales</b> .....	711
	§ 2. <b>La condition générale : un jugement d'adoption</b> .....	714
CHAPITRE 2	<b>LES EFFETS DE L'ADOPTION</b> .....	720
SECTION 1	LES EFFETS DE L'ADOPTION PLÉNIÈRE.....	720
	§ 1. <b>La substitution de la filiation adoptive à la filiation biologique</b> .....	720
	A. La destruction du lien de filiation biologique .....	721
	B. La création du lien de filiation adoptive .....	722
	§ 2. <b>L'irrévocabilité de l'adoption plénière</b> .....	723
SECTION 2	LES EFFETS DE L'ADOPTION SIMPLE.....	724
	§ 1. <b>L'adjonction d'une filiation adoptive à la filiation biologique</b> .....	724
	A. La création d'un lien de filiation adoptive.....	724
	B. Le maintien du lien de filiation biologique .....	728
	§ 2. <b>L'issue de l'adoption simple</b> .....	729
	A. La révocation de l'adoption .....	729
	B. La transformation de l'adoption simple en adoption plénière .....	732
Sous-titre 3	<b>La filiation par procréation assistée</b> .....	733
CHAPITRE 1	<b>LE CHAMP D'APPLICATION DE LA PROCRÉATION ASSISTÉE</b> .....	74
SECTION 1	LES ASSISTANCES MÉDICALES AUTORISÉES.....	74
	§ 1. <b>Les assistances légalement autorisées</b> .....	744
	A. Les techniques mises en œuvre.....	744
	B. Les gamètes utilisés.....	746
	§ 2. <b>Les assistances spécifiquement interdites</b> .....	756
	A. La gestation pour autrui .....	756
	B. Le clonage .....	774
SECTION 2	LES COUPLES BÉNÉFICIAIRES DE L'ASSISTANCE.....	777
	§ 1. <b>Un couple invoquant une justification médicale</b> .....	777



	§ 2. Un couple présentant certaines caractéristiques.....	782
	§ 3. Un couple consentant à l'assistance.....	789
	A. L'expression initiale du consentement.....	789
	B. Le maintien du consentement.....	794
CHAPITRE 2	<b>LES EFFETS DE LA PROCRÉATION ASSISTÉE .....</b>	798
SECTION 1	LA PARENTÉ IMPOSÉE AU COUPLE DEMANDEUR .....	800
	§ 1. <b>L'obligation de faire établir la filiation .....</b>	800
	A. La déclaration de responsabilité.....	800
	B. L'établissement forcé du lien de filiation .....	804
	§ 2. <b>L'interdiction de contester la filiation établie .....</b>	809
SECTION 2	LA PARENTÉ OCCULTÉE DES DONNEURS DE GAMÈTES ...	813
	§ 1. <b>La dissimulation de la filiation biologique.....</b>	814
	§ 2. <b>L'exclusion de toute responsabilité .....</b>	815
TITRE 2	<b>LA CONDITION FAMILIALE DU MINEUR .....</b>	817
Sous-titre 1	<b>L'incapacité du mineur.....</b>	831
CHAPITRE 1	<b>LES ACTES AUTORISÉS PAR EXCEPTION .....</b>	833
SECTION 1	UNE AUTONOMIE PONCTUELLE.....	833
	§ 1. <b>L'autonomie personnelle .....</b>	833
	§ 2. <b>L'autonomie patrimoniale .....</b>	837
SECTION 2	UNE ASSOCIATION PLUS GÉNÉRALE .....	841
	§ 1. <b>L'audition du mineur en procédure .....</b>	841
	§ 2. <b>L'association du mineur en matière personnelle.....</b>	846
CHAPITRE 2	<b>LA CAPACITÉ CONFÉRÉE PAR L'ÉMANCIPATION....</b>	850
SECTION 1	LES CAUSES DE L'ÉMANCIPATION .....	852
SECTION 2	LES EFFETS DE L'ÉMANCIPATION.....	852
CHAPITRE 3	<b>LA SANCTION DE L'INCAPACITÉ.....</b>	854
Sous-titre 2	<b>Le devoir d'entretien .....</b>	857
	§ 1. <b>L'étendue du devoir d'entretien.....</b>	859
	A. Les débiteurs du devoir d'entretien.....	859
	B. L'objet du devoir d'entretien.....	861
	C. La durée du devoir d'entretien.....	863
	§ 2. <b>L'exécution du devoir d'entretien .....</b>	868
	A. L'exécution en nature.....	870
	B. L'exécution en valeur .....	871

Sous-titre 3	<b>L'autorité parentale</b> .....	877
CHAPITRE 1	<b>L'AUTORITÉ PARENTALE SUR LA PERSONNE</b> .....	895
SECTION 1	LE CONTENU DE L'AUTORITÉ PARENTALE.....	895
	§ 1. <b>Les pouvoirs des parents</b> .....	895
	§ 2. <b>Les limites de l'autorité parentale</b> .....	899
	§ 3. <b>Les sanctions de l'autorité parentale</b> .....	909
	A. Sanction des droits.....	909
	B. Sanctions des devoirs.....	911
SECTION 2	L'EXERCICE DE L'AUTORITÉ PARENTALE.....	915
	§ 1. <b>La détermination du mode d'exercice</b> .....	915
	A. Le droit antérieur à la loi du 4 mars 2002.....	917
	B. Le droit issu de la loi du 4 mars 2002.....	927
	§ 2. <b>Le fonctionnement des modes d'exercice</b> .....	942
	A. L'exercice en commun.....	942
	B. L'exercice unilatéral.....	951
	§ 3. <b>L'office du juge aux affaires familiales</b> .....	957
	A. Le rôle du juge.....	957
	B. La décision du juge.....	966
CHAPITRE 2	<b>L'AUTORITÉ PARENTALE SUR LES BIENS</b> .....	972
SECTION 1	L'ADMINISTRATION LÉGALE DES BIENS.....	973
	§ 1. <b>L'administration légale pure et simple</b> .....	982
	A. Le fonctionnement.....	982
	B. Les cas.....	995
	§ 2. <b>L'administration légale sous contrôle judiciaire</b> .....	997
	A. Le fonctionnement.....	997
	B. Les cas.....	1000
SECTION 2	LE DROIT DE JOUISSANCE LÉGALE.....	1001
	§ 1. <b>La nature du droit de jouissance légale</b> .....	1002
	§ 2. <b>L'attribution du droit de jouissance légale</b> .....	1004
	§ 3. <b>L'étendue du droit de jouissance légale</b> .....	1005
CHAPITRE 3	<b>LES VICISSITUDES DE L'AUTORITÉ PARENTALE</b> .....	1009
	§ 1. <b>L'enfant confié à un tiers</b> .....	1011
	A. Les cas.....	1012
	B. Les effets.....	1017
	§ 2. <b>L'assistance éducative</b> .....	1022
	§ 3. <b>La mesure judiciaire d'aide à la gestion du budget familial</b> .....	1040
	§ 4. <b>La délégation</b> .....	1041

§ 5. <b>Le retrait d'autorité</b> .....	1053
§ 6. <b>La Tutelle</b> .....	1059
A. Les cas de tutelle.....	1062
1. Ouverture automatique de la tutelle.....	1062
2. Ouverture judiciaire de la tutelle .....	1064
a. Ouverture d'une tutelle par le juge des tutelles.....	1064
b. Ouverture d'une tutelle à la requête d'un tiers .....	1066
B. Organisation de la tutelle.....	1070
INDEX .....	1079