

# Droit des sûretés

■ 3<sup>e</sup> édition 2011

■ **Christophe Albiges**

*Professeur à l'Université de Montpellier I*

■ **Marie-Pierre Dumont-Lefrand**

*Professeur à l'Université de Montpellier I*

DALLOZ

# Table des matières

Principales abréviations .....	VII
Plan général de l'ouvrage .....	IX
Introduction .....	1
section <b>1</b>	
L'utilité d'une sûreté .....	4
section <b>2</b>	
La notion de « sûreté » .....	6
§ 1 Sûreté et garantie .....	6
§ 2 Sûreté et privilège .....	6
section <b>3</b>	
L'évolution des sûretés .....	7
§ 1 Le constat de la diversification des sûretés .....	7
§ 2 Les conséquences de la diversification des sûretés .....	8
partie <b>1</b>	
Les sûretés personnelles .....	11
chapitre <b>1</b>	
Présentation du contrat de cautionnement .....	13
section <b>1</b>	
La distinction entre le contrat de cautionnement et l'opération de cautionnement .....	15

section **2**

<b>Le caractère conventionnel du cautionnement</b>	<b>16</b>
§ 1 Le cautionnement, un contrat	17
§ 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

section **3**

<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	21

section **4**

<b>La diversité des contrats de cautionnement</b>	<b>24</b>
§ 1 La nature civile ou commerciale du cautionnement	24
A. Les critères de distinction	24
B. L'intérêt de la distinction	25
§ 2 Le cautionnement simple ou solidaire	26
A. Le cautionnement simple	26
B. Le cautionnement solidaire	26
§ 3 L'engagement personnel ou celui portant sur un ou plusieurs biens	28
§ 4 Le sous-cautionnement	31
§ 5 La certification de caution	32

chapitre     **2**

<b>Les conditions du contrat de cautionnement</b>	<b>41</b>
---	-----------

section **1**

<b>Les conditions de fond</b>	<b>43</b>
§ 1 Le consentement éclairé	43
A. L'erreur	43
B. Le dol	46
C. La violence	47
D. L'obligation de contracter de bonne foi	48

§ 2	La capacité	54
§ 3	Le pouvoir	55
A.	Le droit des régimes matrimoniaux	55
B.	Le droit des sociétés	57
C.	Le mandat de se porter caution	58
§ 4	L'objet	59
A.	La notion d'« objet » en matière de contrat de cautionnement	59
B.	Le cautionnement de dettes présentes ou futures	60
§ 5	La cause	61
A.	La cause objective	62
B.	La cause subjective	62
section 2		
Les conditions de forme et de preuve		63
§ 1	La forme du contrat de cautionnement	63
A.	La solution de principe : le contrat de cautionnement, un contrat consensuel	63
B.	Les tempéraments au principe : le formalisme imposé par le législateur	64
§ 2	La preuve du contrat de cautionnement	69
A.	Le domaine d'application de la mention manuscrite de l'article 1326 du Code civil	70
B.	Le contenu de la mention manuscrite de l'article 1326 du Code civil	72
chapitre 3		
Les effets du contrat de cautionnement		83
section 1		
Les rapports entre la caution et le créancier		85
§ 1	L'obligation du créancier : informer la caution	85
A.	L'obligation annuelle d'information	85
B.	L'obligation d'informer la caution lors de la défaillance du débiteur	89
§ 2	Les obligations de la caution	90
A.	L'étendue des obligations de la caution	91
B.	Les modalités de mise en œuvre des obligations de la caution	95
section 2		
Les recours de la caution		96
§ 1	Le recours de la caution avant paiement	96

A. Les conditions de mise en œuvre du recours de la caution avant paiement .....	97
B. La nature juridique du recours de la caution avant paiement .....	98
§ 2 Le recours de la caution après paiement .....	99
A. Les recours contre le débiteur principal .....	99
B. Les recours contre les autres cautions .....	101
c h a p i t r e <span style="border: 1px solid black; padding: 0 5px;"> </span> <span style="border: 1px solid black; padding: 0 5px;"> </span> <span style="background-color: black; color: white; padding: 0 5px;">4</span>	
L'extinction du contrat de cautionnement .....	111
s e c t i o n <span style="border: 1px solid black; padding: 0 5px;">1</span>	
L'extinction par voie accessoire .....	113
§ 1 Le paiement .....	113
§ 2 La compensation .....	114
§ 3 La dation en paiement .....	115
§ 4 La confusion .....	115
§ 5 L'inaction du créancier .....	116
A. La prescription .....	116
B. Le défaut de déclaration de la créance .....	117
§ 6 La novation .....	118
§ 7 La remise de dette .....	118
§ 8 Le décès de l'une des parties au contrat principal .....	120
§ 9 La disparition de la personne morale .....	120
A. La société débitrice .....	120
B. La société créancière .....	120
§ 10 L'extinction par résolution ou annulation de l'obligation principale .....	121
A. L'annulation ou la résolution déjà prononcée .....	121
B. L'annulation ou la résolution n'a pas été prononcée .....	122
s e c t i o n <span style="border: 1px solid black; padding: 0 5px;">2</span>	
L'extinction par voie principale .....	123
§ 1 L'extinction indépendante de la faute du créancier .....	123
A. L'obligation de règlement .....	123
B. L'obligation de couverture .....	124
§ 2 L'extinction liée à la faute du créancier .....	129
A. Le cautionnement excessif .....	129
B. Le bénéfice de subrogation .....	133

## chapitre     5

### La garantie autonome ..... 151

#### section 1

#### La notion de « garantie autonome » ..... 153

##### § 1 Contexte et structure de l'opération ..... 153

###### A. La garantie autonome internationale ..... 154

###### B. La garantie autonome interne ..... 156

##### § 2 Définition de la garantie autonome ..... 157

###### A. Définition positive ..... 157

###### B. Définition négative ..... 160

#### section 2

#### Le régime de la garantie autonome ..... 163

##### § 1 Déclenchement ..... 163

###### A. Conditions de validité ..... 164

###### B. L'appel en garantie ..... 168

##### § 2 Développement ..... 170

###### A. Le paiement du garant ..... 170

###### B. Les recours après paiement ..... 175

##### § 3 Dénouement ..... 177

###### A. Lié à la durée du contrat ..... 177

###### B. Indifférent à la durée du contrat ..... 177

## chapitre     6

### Les lettres d'intention ..... 187

#### section 1

#### La notion de « lettre d'intention » ..... 189

##### § 1 Définition ..... 190

###### A. Définition négative ..... 190

###### B. Définition positive ..... 191

##### § 2 Nature juridique ..... 194

###### A. Nature de l'engagement ..... 194

###### B. Objet de l'engagement ..... 195

section **2**

<b>Le régime juridique de la lettre d'intention</b>	<b>196</b>
§ 1 Déclenchement	197
A. Conditions de validité	197
B. Fait générateur	200
§ 2 Développement	201
A. Conséquences de la nature de l'obligation de l'émetteur	201
B. Conséquences du caractère de l'obligation de l'émetteur	202
§ 3 Dénouement	203
A. L'indemnisation du bénéficiaire	203
B. Le recours de l'émetteur	204

partie **2**

**Les sûretés réelles** 213

section **1**

**L'absence de définition de la notion de « sûreté réelle »** 213

section **2**

**Les différentes catégories de sûretés réelles** 214

chapitre **7**

**Le droit de rétention** 217

section **1**

**Les conditions du droit de rétention** 221

§ 1 La créance	221
§ 2 La détention d'une chose	222
A. L'objet de la détention	222
B. Les conditions de la détention	223
§ 3 Le lien de connexité entre la créance et la chose retenue	224
A. La connexité juridique	225
B. La connexité matérielle	225
C. La connexité conventionnelle	226
D. Le droit de rétention du créancier gagiste sans dépossession	226

section **2****Les effets du droit de rétention** ..... 227**§ 1** Les effets du droit de rétention entre les parties ..... 227

A. L'utilité ..... 228

B. La valeur ..... 229

**§ 2** L'opposabilité du droit de rétention aux tiers ..... 229

A. En l'absence de procédure collective ..... 229

B. En présence d'une procédure collective ..... 232

## c h a p i t r e

**Le gage de meubles corporels** ..... 249s e c t i o n **1****Le droit commun du gage** ..... 251**§ 1** La notion ..... 252

A. Les raisons de l'alternative ..... 252

B. Le constat de l'alternative ..... 253

**§ 2** Le régime ..... 253

A. Les conditions du gage ..... 253

B. Les effets du gage ..... 262

s e c t i o n **2****Les gages spéciaux** ..... 268**§ 1** Le gage portant sur un véhicule automobile ..... 269

A. La nature du gage automobile ..... 269

B. Le régime du gage automobile ..... 270

**§ 2** Le gage sur stocks ..... 272

A. Les conditions du gage des stocks ..... 273

B. Les effets du gage des stocks ..... 275

**§ 3** Le gage commercial ..... 276

A. La nature du gage commercial ..... 276

B. Le régime du gage commercial ..... 278

**§ 4** Les warrants ..... 279

A. Le warrant de marchandises ..... 279

B. Les warrants spéciaux ..... 279



§ 5	Le gage du matériel et de l'outillage .....	281
A.	La constitution du gage du matériel et de l'outillage .....	282
B.	Les effets du gage du matériel et de l'outillage .....	284
c h a p i t r e <input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/> <b>9</b>		
<b>Le nantissement de meubles incorporels .....</b>		<b>297</b>
s e c t i o n <b>1</b>		
<b>Le nantissement de créance .....</b>		<b>299</b>
§ 1	Le droit commun du nantissement de créance .....	300
A.	La constitution du nantissement de créance .....	300
B.	Les effets du nantissement de créance .....	304
§ 2	Le nantissement de compte .....	306
s e c t i o n <b>2</b>		
<b>Le nantissement d'autres meubles incorporels .....</b>		<b>308</b>
§ 1	Le nantissement de droits sociaux .....	308
A.	Le nantissement de comptes-titres .....	309
B.	Le nantissement de parts sociales .....	313
§ 2	Le nantissement de fonds de commerce .....	316
A.	La constitution du nantissement de fonds de commerce .....	317
B.	Les effets du nantissement du fonds de commerce .....	322
§ 3	Le nantissement du contrat d'assurance-vie .....	325
A.	La constitution du nantissement du contrat d'assurance-vie .....	325
B.	La mise en œuvre du nantissement du contrat d'assurance-vie .....	325
c h a p i t r e <input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/> <b>10</b>		
<b>L'hypothèque .....</b>		<b>337</b>
s e c t i o n <b>1</b>		
<b>Les dispositions communes .....</b>		<b>340</b>
§ 1	Les biens concernés .....	340
A.	Les immeubles .....	340
B.	Les immeubles disponibles .....	340
§ 2	Le caractère indivisible de l'hypothèque .....	341

section **2**

<b>Les différentes catégories d'hypothèques</b>	<b>341</b>
§ 1 L'hypothèque conventionnelle	342
A. Les conditions de fond	342
B. Les conditions de forme	349
§ 2 L'hypothèque légale	351
A. Présentation de l'hypothèque légale	351
B. Mises en œuvre de l'hypothèque légale	351
§ 3 L'hypothèque judiciaire conservatoire	352
A. Les conditions de l'hypothèque judiciaire conservatoire	353
B. Les effets de l'hypothèque judiciaire conservatoire	353

section **3**

<b>Le régime de l'hypothèque</b>	<b>354</b>
§ 1 La publicité de l'hypothèque	354
A. Les conditions de l'inscription	354
B. Les effets de l'inscription	356
§ 2 Les effets de l'hypothèque	358
A. Les effets avant la réalisation de l'hypothèque	358
B. Les effets lors de la réalisation de l'hypothèque	359
§ 3 La transmission de l'hypothèque	364
A. La transmission à titre accessoire	364
B. La transmission à titre principal	365
§ 4 L'extinction de l'hypothèque	365
A. L'extinction à titre accessoire	365
B. L'extinction à titre principal	365

chapitre **11**

<b>Le gage immobilier</b>	<b>375</b>
---------------------------	------------

section **1**

<b>La constitution du gage immobilier</b>	<b>378</b>
§ 1 La conclusion d'un contrat	378
§ 2 La dépossession de l'immeuble	378
§ 3 Le respect de formalités	379

section **2**

**Les effets du gage immobilier** ..... 380

§ 1 Les effets avant l'échéance de la dette ..... 380

§ 2 Les effets lors de l'échéance de la dette ..... 380

section **3**

**L'extinction du gage immobilier** ..... 382

chapitre     **12**

**La propriété-garantie** ..... 389

section **1**

**La propriété retenue à titre de garantie** ..... 392

§ 1 Le crédit-bail ..... 392

A. La nature juridique du crédit-bail ..... 393

B. Le régime juridique du crédit-bail ..... 393

§ 2 La clause de réserve de propriété ..... 394

A. La nature juridique de la clause de réserve de propriété ..... 395

B. Le régime juridique de la clause de réserve de propriété ..... 396

section **2**

**La propriété transférée à titre de garantie** ..... 401

§ 1 La vente à réméré ..... 401

§ 2 La fiducie ..... 401

A. Les premières manifestations de la fiducie-sûreté ..... 402

B. La généralisation de la fiducie-sûreté ? ..... 404

chapitre     **13**

**Les privilèges** ..... 427

section **1**

**Les privilèges pleinement généraux** ..... 430

§ 1 L'énoncé des différents privilèges généraux ..... 432

A. Le privilège des frais de justice ..... 432

B. Le privilège des salaires ..... 432

C. Le privilège de conciliation .....	434
D. Le privilège des créanciers postérieurs au jugement d'ouverture .....	434
§ 2 Le classement des privilèges généraux .....	435
s e c t i o n 2	
Les privilèges mobiliers .....	436
§ 1 Les privilèges mobiliers généraux .....	436
A. Les privilèges résiduels .....	436
B. Les privilèges usuels .....	437
§ 2 Les privilèges mobiliers spéciaux .....	438
A. Le privilège du bailleur d'immeuble .....	439
B. Le privilège du conservateur .....	441
C. Le privilège du vendeur de meubles .....	442
§ 3 Le classement des privilèges mobiliers .....	444
A. Les règles de classement en l'absence d'une procédure collective .....	444
B. Les règles de classement en présence d'une procédure collective .....	446
s e c t i o n 3	
Les privilèges immobiliers .....	447
§ 1 L'énumération des privilèges spéciaux immobiliers .....	447
A. Le privilège du vendeur d'immeuble .....	448
B. Le privilège du prêteur de deniers .....	449
C. Le privilège du copartageant .....	450
D. Le privilège des architectes, entrepreneurs et ouvriers .....	450
E. Le privilège de la séparation des patrimoines .....	450
F. Le privilège de l'accédant à la propriété .....	451
G. Le privilège du syndicat de copropriétaires .....	451
§ 2 Le classement entre créanciers .....	452
A. Le classement entre créanciers hypothécaires et créanciers bénéficiaires d'un privilège .....	452
B. Le classement entre les différents créanciers bénéficiaires d'un privilège .....	453
Sujet terminal .....	463

Bibliographie générale .....	469
Index alphabétique .....	471
Table des matières .....	477
Table des compléments pédagogiques .....	489
Table des Quiz .....	491



# 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"/>	<b>1</b>	
Présentation du contrat de cautionnement .....				33 à 39
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>2</b>	
Les conditions du contrat de cautionnement .....				74 à 82
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>3</b>	
Les effets du contrat de cautionnement .....				103 à 109
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>4</b>	
L'extinction du contrat de cautionnement .....				138 à 150
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>5</b>	
La garantie autonome .....				180 à 186
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>6</b>	
Les lettres d'intention .....				206 à 212
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>7</b>	
Le droit de rétention .....				236 à 248
chapitre	<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>	<b>8</b>	
Le gage des meubles corporels .....				286 à 295

chapitre ☐ ☐ **9**

**Le nantissement de meubles incorporels** ..... 327 à 336

chapitre ☐ ☐ **10**

**L'hypothèque** ..... 366 à 373

chapitre ☐ ☐ **11**

**Le gage immobilier** ..... 383 à 387

chapitre ☐ ☐ **12**

**La propriété-garantie** ..... 413 à 426

chapitre ☐ ☐ **13**

**Les privilèges** ..... 454 à 462

**Sujet terminal** ..... 463 à 468