

Pascal Ancel

Professeur à la faculté de droit de l'université Jean Monnet (Saint-Étienne)

# DROIT DES SÛRETÉS

5<sup>e</sup> ÉDITION



® LexisNexis®

Litec

LexisNexis SA  
141, rue de Javel – 75015 Paris

## Table des matières

---

<b>Avant-propos</b> .....	IX
<b>Introduction</b> .....	1
Section 1 : LA SITUATION DU CRÉANCIER EN L'ABSENCE DE SÛRETÉS .....	2
§ 1. – Les modalités de réalisation du droit de gage général .....	3
A. – Procédures civiles d'exécution .....	3
B. – Procédures collectives .....	4
§ 2. – Les limites du droit de gage général .....	4
A. – Limitation de l'assiette .....	4
B. – Pluralité des titulaires .....	5
Section 2 : LES DIFFÉRENTS TYPES DE SÛRETÉS .....	6
§ 1. – Diversité des sources .....	6
§ 2. – Diversité des techniques .....	6
A. – La distinction des sûretés réelles et des sûretés personnelles .....	7
B. – Formes atypiques de garanties .....	9

### Première partie

## **L'ADJONCTION AU DROIT DE CRÉANCE D'UN DROIT PERSONNEL CONTRE UN TIERS : LES SÛRETÉS PERSONNELLES**

### **Titre 1 : L'EXTENSION DE L'OBLIGATION D'UN CODÉBITEUR À TITRE DE GARANTIE**

<b>Chapitre 1 : La solidarité</b> .....	21
Section 1 : LES CONDITIONS DE LA SOLIDARITÉ .....	21
§ 1. – La solidarité légale .....	22
A. – Cas expressément prévus par la loi .....	22
B. – Extensions jurisprudentielles .....	22
§ 2. – La solidarité conventionnelle .....	22
Section 2 : LES EFFETS DE LA SOLIDARITÉ .....	23
§ 1. – Les rapports du créancier avec les codébiteurs .....	23
A. – Les effets principaux .....	23
B. – Les effets secondaires .....	24
§ 2. – Les rapports des codébiteurs entre eux .....	24
<b>Chapitre 2 : L'indivisibilité</b> .....	25
Section 1 : SOURCES DE L'INDIVISIBILITÉ .....	25
Section 2 : EFFETS DE L'INDIVISIBILITÉ .....	26

**Titre 2 : L'ADJONCTION DE L'OBLIGATION D'UN GARANT À L'OBLIGATION  
DU DÉBITEUR PRINCIPAL**

<b>Chapitre 1 : Le cautionnement</b>	31
Section 1 : GÉNÉRALITÉS SUR LE CAUTIONNEMENT	31
§ 1. – Structure technique	32
A. – Caractères essentiels du cautionnement	32
B. – Différents types de cautionnements	33
§ 2. – Politique juridique	35
A. – Renouveau du cautionnement	35
B. – Crise du cautionnement	36
Section 2 : LES CONDITIONS DE VALIDITÉ DU CAUTIONNEMENT	37
<i>Sous-section 1 : Conditions de fond</i>	37
§ 1. – Le consentement de la caution	37
A. – Exigence d'un consentement éclairé	37
B. – Exigence d'un consentement libre	38
§ 2. – La capacité et le pouvoir de cautionner	39
A. – La capacité de consentir à un cautionnement	39
B. – Le pouvoir d'engager des biens par un cautionnement	39
§ 3. – L'objet du cautionnement	40
§ 4. – La cause du cautionnement	41
A. – La cause objective	41
B. – La cause subjective	43
<i>Sous-section 2 : Les conditions de forme</i>	43
§ 1. – Le formalisme jurisprudentiel	43
A. – Cautionnement d'un montant déterminé	44
B. – Cautionnement d'un montant indéterminé	45
§ 2. – Le formalisme légal	45
A. – Cautionnements donnés par les personnes physiques	45
B. – Cautionnements de certaines dettes	45
Section 3 : LES EFFETS DU CAUTIONNEMENT	46
<i>Sous-section 1 : L'obligation de la caution envers le créancier</i>	46
§ 1. – L'étendue de l'obligation de la caution	47
A. – La détermination des dettes couvertes par la caution	47
B. – La détermination du montant dû par la caution	51
§ 2. – L'exigibilité de l'obligation de la caution	55
A. – Exigibilité de l'obligation principale	55
B. – La défaillance du débiteur principal	57
§ 3. – L'extinction de l'obligation de la caution	58
A. – L'extinction par suite de l'extinction de la dette principale	58
B. – La libération de la caution sans extinction de la dette principale	60
<i>Sous-section 2 : Les recours de la caution</i>	62
§ 1. – Les recours après paiement	62
A. – Les recours contre le débiteur	62
B. – Le recours contre les autres cautions	63
§ 2. – Les recours préventifs	64
<b>Chapitre 2 : Les autres sûretés personnelles</b>	73
Section 1 : LES SÛRETÉS PERSONNELLES NOMMÉES DANS LE CODE CIVIL	73
<i>Sous-section 1 : Les garanties autonomes</i>	74
§ 1. – Conditions de validité des garanties autonomes	76
A. – Conditions de fond	76

B. – Conditions de forme .....	77
§ 2. – Effets des garanties autonomes .....	77
A. – Obligation du garant .....	77
B. – Recours après paiement .....	80
<i>Sous-section 2 : Les lettres d'intention</i> .....	81
§ 1. – Nature juridique .....	82
§ 2. – Régime juridique .....	83
A. – Conclusion de la garantie .....	83
B. – Effets de la garantie .....	84
Section 2 : LES AUTRES TECHNIQUES DE GARANTIE PERSONNELLE .....	85
<i>Sous-section 1 : Techniques générales du droit des obligations</i> .....	86
§ 1. – La délégation .....	86
§ 2. – La promesse de porte-fort .....	87
<i>Sous-section 2 : Utilisation de l'assurance comme sûreté</i> .....	88
§ 1. – L'assurance-crédit .....	88
A. – Le mécanisme général .....	88
B. – L'assurance-crédit au commerce extérieur .....	89
§ 2. – L'assurance-décès-invalidité du débiteur .....	89

## Deuxième partie

## L'AFFECTATION D'UN BIEN OU DE PLUSIEURS BIENS À LA GARANTIE DE LA CRÉANCE : SÛRETÉS ET GARANTIES RÉELLES

### Titre 1 : L'AFFECTATION PAR RESTRICTION DES DROITS DU DÉBITEUR OU DES TIERS

<b>Chapitre 1 : Les « sûretés négatives »</b> .....	99
§ 1. – Les « sûretés négatives » d'origine conventionnelle .....	99
§ 2. – Les « sûretés négatives » légales .....	100
<b>Chapitre 2 : Le droit de rétention</b> .....	103
Section 1 : LES CONDITIONS DU DROIT DE RÉTENTION .....	104
§ 1. – La créance .....	105
§ 2. – La détention d'une chose .....	105
A. – Les choses pouvant être retenues .....	105
B. – Les caractéristiques de la détention .....	106
§ 3. – Le lien de connexité .....	107
A. – Connexité juridique .....	107
B. – Connexité matérielle .....	107
C. – Connexité conventionnelle .....	108
Section 2 : LES EFFETS DU DROIT DE RÉTENTION .....	109
§ 1. – Effets dans les rapports entre le créancier et le débiteur ; un moyen de pression .....	109
§ 2. – Effets vis-à-vis des tiers .....	110
A. – Effets vis-à-vis des ayants cause du débiteur .....	110
B. – Effets vis-à-vis des autres créanciers .....	110

### Titre 2 : L'AFFECTATION PAR OCTROI D'UN DROIT PRÉFÉRENTIEL

<b>Chapitre 1 : Les sûretés mobilières</b> .....	119
--	-----

Section 1 : LES SÛRETÉS MOBILIÈRES LÉGALES : LES PRIVILÈGES .....	119
<i>Sous-section 1 : Les privilèges mobiliers généraux</i> .....	120
§ 1. – Les privilèges édictés par le Code civil .....	120
A. – Le privilège des frais de justice .....	120
B. – Le privilège des frais funéraires .....	121
C. – Le privilège des frais de la dernière maladie .....	121
D. – Les privilèges des salariés et assimilés .....	121
E. – Le privilège des fournitures de subsistances .....	122
§ 2. – Les privilèges prévus par des lois spéciales .....	122
A. – Les privilèges fiscaux .....	122
B. – Le privilège de la sécurité sociale .....	123
C. – Les privilèges des créances nées en cours de procédure collective .....	123
<i>Sous-section 2 : Les privilèges mobiliers spéciaux</i> .....	124
§ 1. – Les privilèges fondés sur l'idée de gage tacite .....	125
A. – Le privilège du bailleur d'immeuble (C. civ., art. 2332-1 <sup>o</sup> ) .....	125
B. – Autres privilèges fondés sur l'idée de gage tacite .....	127
§ 2. – Privilèges fondés sur la mise d'une valeur dans le patrimoine du débiteur .....	127
A. – Le privilège du vendeur de meubles (C. civ., art. 2332-4 <sup>o</sup> ) .....	127
B. – Autres privilèges fondés sur l'idée de mise d'une valeur dans le patrimoine du débiteur .....	129
§ 3. – Le privilège du conservateur .....	129
A. – Créances garanties .....	129
B. – Assiette .....	130
<i>Sous-section 3 : Le classement des privilèges mobiliers</i> .....	130
§ 1. – Règles normales de classement .....	131
A. – Classement des privilèges généraux entre eux .....	131
B. – Classement des privilèges spéciaux entre eux .....	132
C. – Classement des privilèges spéciaux en concours avec des privilèges généraux .....	133
§ 2. – Facteurs de perturbation du classement .....	134
A. – Incidence des procédures collectives .....	134
B. – Exercice d'un droit de rétention .....	135
Section 2 : LES SÛRETÉS MOBILIÈRES CONVENTIONNELLES : LE GAGE ET LES NANTISSEMENTS .....	136
<i>Sous-section 1 : Le gage sur meubles corporels</i> .....	137
§ 1. – Le gage de droit commun .....	138
A. – La formation du gage .....	139
B. – Les effets du gage .....	143
§ 2. – Les gages spécifiques sur meubles corporels .....	149
A. – Les sûretés mobilières sans dépossession maintenues par la réforme .....	149
B. – La sûreté mobilière sans dépossession créée par la réforme : le gage des stocks .....	153
<i>Sous-section 2 : Les nantissements sur meubles incorporels</i> .....	153
§ 1. – Le nantissement des créances .....	154
A. – Droit commun .....	154
B. – Réglementations spéciales .....	157
§ 2. – Les autres types de nantissement .....	158
A. – Les nantissements sur les droits d'associés .....	158
B. – Les nantissements des propriétés incorporelles .....	159

<b>Chapitre 2 : Les sûretés immobilières .....</b>	<b>165</b>
Section préliminaire : NOTIONS SOMMAIRES SUR LA PUBLICITÉ FONCIÈRE .....	166
<i>Sous-section 1 : Les actes soumis à la publicité foncière .....</i>	<i>167</i>
§ 1. – Les actes soumis à publication pour assurer leur opposabilité aux tiers .....	167
A. – Les actes autres que les privilèges et hypothèques .....	167
B. – Les privilèges et hypothèques .....	169
§ 2. – Les actes dont la publication n'est pas une condition d'opposabilité aux tiers .....	170
A. – Publicité obligatoire .....	170
B. – Publicité facultative .....	170
<i>Sous-section 2 : Les opérations de publicité foncière .....</i>	<i>171</i>
§ 1. – La publication des actes .....	171
A. – Conditions requises pour publier .....	171
B. – Formalités du dépôt .....	172
§ 2. – La délivrance des renseignements .....	172
Section 1 : LES HYPOTHÈQUES ET LES PRIVILÈGES SPÉCIAUX IMMOBILIERS .....	174
<i>Sous-section 1 : Les sources des hypothèques .....</i>	<i>175</i>
§ 1. – Les hypothèques conventionnelles .....	175
A. – Les conditions de fond .....	175
B. – Les conditions de forme .....	181
§ 2. – Les hypothèques légales .....	182
A. – Les hypothèques légales simples .....	183
B. – Les privilèges spéciaux immobiliers .....	184
§ 3. – Les hypothèques judiciaires .....	187
A. – L'hypothèque « judiciaire » attachée aux jugements de condamnation .....	187
B. – L'hypothèque judiciaire conservatoire .....	187
<i>Sous-section 2 : Publicité des hypothèques .....</i>	<i>188</i>
§ 1. – Conditions de l'inscription .....	188
A. – Spécialité des inscriptions hypothécaires .....	188
B. – Moment des inscriptions hypothécaires .....	189
§ 2. – Effets de l'inscription .....	190
A. – Principe .....	190
B. – Durée .....	190
<i>Sous-section 3 : Effets des hypothèques .....</i>	<i>191</i>
§ 1. – Le contenu du droit hypothécaire .....	191
A. – Absence de prérogatives sur l'immeuble lui-même .....	192
B. – Droit de préférence sur la valeur du bien .....	192
§ 2. – L'exercice du droit hypothécaire .....	194
A. – L'exercice contre le débiteur .....	194
B. – L'exercice contre le tiers acquéreur .....	195
§ 3. – Extinction et transmission du droit hypothécaire .....	198
A. – Extinction .....	198
B. – Transmission .....	198
Section 2 : LES PRIVILÈGES GÉNÉRAUX IMMOBILIERS .....	201
Section 3 : L'ANTICHRÈSE .....	202
§ 1. – Constitution .....	203
§ 2. – Effets .....	203

Titre 3 : **L'AFFECTATION PAR L'OCTROI D'UN DROIT EXCLUSIF**

<b>Chapitre 1 : Les droits exclusifs d'origine légale .....</b>	<b>207</b>
Section 1 : LA COMPENSATION .....	207
Section 2 : LES ACTIONS DIRECTES .....	209
§ 1. – Actions directes générales .....	209
§ 2. – Actions directes spéciales .....	210
<b>Chapitre 2 : Les droits exclusifs d'origine conventionnelle .....</b>	<b>211</b>
Section 1 : LA PROPRIÉTÉ RETENUE À TITRE DE GARANTIE .....	212
<i>Sous-section 1 : Le crédit-bail .....</i>	<i>212</i>
<i>Sous-section 2 : La réserve de propriété.....</i>	<i>213</i>
§ 1. – Mise en place de la réserve de propriété .....	214
A. – La stipulation au profit du vendeur .....	214
B. – La transmission de la clause à un tiers .....	216
§ 2. – Les effets de la réserve de propriété .....	217
A. – Les effets avant l'échéance de la créance de prix .....	217
B. – Les effets à l'échéance .....	217
Section 2 : LA PROPRIÉTÉ TRANSFÉRÉE À TITRE DE GARANTIE .....	220
§ 1. – Les cas spéciaux de fiducie-sûreté .....	221
A. – La cession de créances à titre de garantie .....	221
B. – Les aliénations fiduciaires d'instruments financiers .....	222
C. – Le transfert fiduciaire d'une somme d'argent .....	222
§ 2. – Le mécanisme général de la fiducie .....	223
A. – Constitution de la fiducie .....	224
B. – Effets de la fiducie .....	227
<b>Bibliographie générale .....</b>	<b>233</b>
<b>Index alphabétique .....</b>	<b>235</b>