

DROIT DES SÛRETÉS

7^e ÉDITION

Pascal Ancel

Professeur à la faculté de droit, d'économie
et de finance de l'université du Luxembourg



LexisNexis SA
141, rue de Javel – 75015 Paris

Table des matières

Dans la même collection	IV
Liste des abréviations	VII
Avant-propos	IX
Sommaire	XI

Introduction	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 de traitement des difficultés des entreprises	3
§ 2. – Les limites du droit de gage général	4
A. – Limitation de l'assiette	4
B. – Pluralité des titulaires	6
Section 2 : Les différents types de sûretés	7
§ 1. – Diversité des sources	7
§ 2. – Diversité des techniques	7
A. – La distinction des sûretés réelles et des sûretés personnelles	7
B. – Formes atypiques de garanties	10
Section 3 : Les sources du droit des sûretés	11

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

Chapitre 1 : La solidarité	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	23
§ 2. – Les rapports des codébiteurs entre eux	24
Chapitre 2 : L'indivisibilité	25
Section 1 : Sources de l'indivisibilité	25
Section 2 : Effets de l'indivisibilité	25

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

Chapitre 1 : Le cautionnement	31
Section 1 : Généralités sur le cautionnement	31
§ 1. – Structure technique	31
A. – Caractères essentiels du cautionnement	31
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
Sous-section 1 : Conditions de fond	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
Sous-section 2 : Les conditions de forme	43
§ 1. – Le formalisme jurisprudentiel	44
A. – Cautionnement d'un montant déterminé	44
B. – Cautionnement d'un montant indéterminé	45
§ 2. – Le formalisme légal	45
A. – Règles spécifiques aux cautionnements de certaines dettes	45
B. – Règles générales relatives aux cautionnements donnés par les personnes physiques	46
Section 3 : Les effets du cautionnement	47
Sous-section 1 : L'obligation de la caution envers le créancier	47
§ 1. – L'étendue de l'obligation de la caution	47
A. – La détermination des dettes couvertes par la caution (étendue de l'obligation de couverture)	48
B. – La détermination du montant dû par la caution	53
§ 2. – L'exigibilité de l'obligation de la caution	56
A. – Exigibilité de l'obligation principale	56
B. – La défaillance du débiteur principal	59
§ 3. – L'extinction de l'obligation de la caution	59
A. – L'extinction par suite de l'extinction de la dette principale	59
B. – La libération de la caution sans extinction de la dette principale	62
Sous-section 2 : Les recours de la caution	65
§ 1. – Les recours après paiement	65
A. – Les recours contre le débiteur	65
B. – Le recours contre les autres cautions	66
§ 2. – Les recours préventifs	66
Chapitre 2 : Les autres sûretés personnelles	79
Section 1 : Les sûretés personnelles nommées dans le Code civil	79
Sous-section 1 : Les garanties autonomes	79
§ 1. – Conditions de validité des garanties autonomes	82
A. – Conditions de fond	82
B. – Conditions de forme	83

§ 2. – Effets des garanties autonomes	84
A. – Obligation du garant	84
B. – Recours après paiement	86
Sous-section 2 : Les lettres d'intention	88
§ 1. – Nature juridique	89
§ 2. – Régime juridique	90
A. – Conclusion de la garantie	90
B. – Effets de la garantie	91
Section 2 : Les autres techniques de garantie personnelle	92
Sous-section 1 : Techniques générales du droit des obligations	93
§ 1. – La délégation	93
§ 2. – La promesse de porte-fort	94
Sous-section 2 : Utilisation de l'assurance comme sûreté	95
§ 1. – L'assurance-crédit	95
A. – Le mécanisme général	95
B. – L'assurance-crédit au commerce extérieur	96
§ 2. – L'assurance-décès-invalidité du débiteur	96

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

Chapitre 1 : Les « sûretés négatives »	105
§ 1. – Restriction des pouvoirs du débiteur	105
§ 2. – Insaississabilité par les autres créanciers	106
Chapitre 2 : Le droit de rétention	109
Section 1 : Les conditions du droit de rétention	110
§ 1. – La créance	110
§ 2. – La détention d'une chose	111
A. – Les choses pouvant être retenues	111
B. – Les caractéristiques de la détention	112
§ 3. – Le lien de connexité	112
A. – Connexité juridique	112
B. – Connexité matérielle	113
C. – Connexité conventionnelle	114
Section 2 : Les effets du droit de rétention	114
§ 1. – Effets dans les rapports entre le créancier et le débiteur : un moyen de pression	114
§ 2. – Effets vis-à-vis des tiers	116
A. – Effets vis-à-vis des ayants cause du débiteur	116
B. – Effets vis-à-vis des autres créanciers	116

TITRE 2 : L'AFFECTATION PAR OCTROI D'UN DROIT PRÉFÉRENTIEL

Chapitre 1 : Les sûretés mobilières	125
Section 1 : Les sûretés mobilières légales : les privilèges	125
Sous-section 1 : Les privilèges mobiliers généraux	125
§ 1. – Les privilèges édictés par le Code civil	126
A. – Le privilège des frais de justice	126

B. – Le privilège des frais funéraires	126
C. – Le privilège des frais de la dernière maladie	126
D. – Les privilèges des salariés et assimilés	127
E. – Le privilège des fournitures de subsistances	128
F. – Les autres privilèges de l'article 2331 du Code civil	128
§ 2. – Les privilèges prévus par des lois spéciales	128
A. – Les privilèges fiscaux	128
B. – Le privilège de la sécurité sociale	129
C. – Les privilèges des créances nées en cours de procédure collective	129
Sous-section 2 : Les privilèges mobiliers spéciaux	130
§ 1. – Les privilèges fondés sur l'idée de gage tacite	131
A. – Le privilège du bailleur d'immeuble (C. civ., art. 2332-1°)	131
B. – Autres privilèges fondés sur l'idée de gage tacite	133
§ 2. – Privilèges fondés sur la mise d'une valeur dans le patrimoine du débiteur	133
A. – Le privilège du vendeur de meubles (C. civ., art. 2332-4°)	133
B. – Autres privilèges fondés sur l'idée de mise d'une valeur dans le patrimoine du débiteur	135
§ 3. – Le privilège du conservateur	135
A. – Créances garanties	135
B. – Assiette	136
Sous-section 3 : Le classement des privilèges mobiliers	136
§ 1. – Règles normales de classement	137
A. – Classement des privilèges généraux entre eux	137
B. – Classement des privilèges spéciaux entre eux	138
C. – Classement des privilèges spéciaux en concours avec des privilèges généraux	139
§ 2. – Facteurs de perturbation du classement	140
A. – Incidence des procédures collectives	140
B. – Exercice d'un droit de rétention	141
Section 2 : Les sûretés mobilières conventionnelles : le gage et les nantissements	142
Sous-section 1 : Le gage sur meubles corporels	143
§ 1. – Le gage de droit commun	144
A. – La formation du gage	145
B. – Les effets du gage	149
§ 2. – Les gages spécifiques sur meubles corporels	155
A. – Les sûretés mobilières sans dépossession maintenues par la réforme	155
B. – La sûreté mobilière sans dépossession créée par la réforme : le gage des stocks	159
Sous-section 2 : Les nantissements sur meubles incorporels	160
§ 1. – Le nantissement des créances	160
A. – Droit commun	161
B. – Réglementations spéciales	164
§ 2. – Les autres types de nantissement	165
A. – Les nantissements sur les droits d'associés	165
B. – Les nantissements des propriétés incorporelles	167
Chapitre 2 : Les sûretés immobilières	173
Section préliminaire : Notions sommaires sur la publicité foncière	174
Sous-section 1 : Les actes soumis à la publicité foncière	175
§ 1. – Les actes soumis à publication pour assurer leur opposabilité aux tiers	175
A. – Les actes autres que les privilèges et hypothèques	175
B. – Les privilèges et hypothèques	177
§ 2. – Les actes dont la publication n'est pas une condition d'opposabilité aux tiers	178
A. – Publicité obligatoire	178
B. – Publicité facultative	178

Sous-section 2 : Les opérations de publicité foncière	179
§ 1. – La publication des actes	179
A. – Conditions requises pour publier	179
B. – Formalités du dépôt	180
§ 2. – La délivrance des renseignements	180
Section 1 : Les hypothèques et les privilèges spéciaux immobiliers	182
Sous-section 1 : Les sources des hypothèques	183
§ 1. – Les hypothèques conventionnelles	183
A. – Les conditions de fond	183
B. – Les conditions de forme	189
§ 2. – Les hypothèques légales	190
A. – Les hypothèques légales simples	190
B. – Les privilèges spéciaux immobiliers	192
§ 3. – Les hypothèques judiciaires	194
A. – L'hypothèque « judiciaire » attachée aux jugements de condamnation	194
B. – L'hypothèque judiciaire conservatoire	195
Sous-section 2 : Publicité des hypothèques	195
§ 1. – Conditions de l'inscription	195
A. – Spécialité des inscriptions hypothécaires	195
B. – Moment des inscriptions hypothécaires	196
§ 2. – Effets de l'inscription	197
A. – Principe	197
B. – Durée	197
Sous-section 3 : Effets des hypothèques	198
§ 1. – Le contenu du droit hypothécaire	199
A. – Absence de prérogatives sur l'immeuble lui-même	199
B. – Droit de préférence sur la valeur du bien	199
§ 2. – L'exercice du droit hypothécaire	201
A. – L'exercice contre le débiteur	201
B. – L'exercice contre le tiers acquéreur	202
§ 3. – Extinction et transmission du droit hypothécaire	205
A. – Extinction	205
B. – Transmission	205
Section 2 : Les privilèges généraux immobiliers	208
Section 3 : Le gage immobilier	209
§ 1. – Constitution	210
§ 2. – Effets	210

TITRE 3 : L'AFFECTATION PAR OCTROI D'UN DROIT EXCLUSIF

Chapitre 1 : Les droits exclusifs d'origine légale	215
Section 1 : La compensation	215
Section 2 : Les actions directes	217
§ 1. – Actions directes générales	217
§ 2. – Actions directes spéciales	218
Chapitre 2 : Les droits exclusifs d'origine conventionnelle	219
Section 1 : La propriété retenue à titre de garantie	220
Sous-section 1 : Le crédit-bail	220
Sous-section 2 : La réserve de propriété	221
§ 1. – Mise en place de la réserve de propriété	222
A. – La stipulation au profit du vendeur	222
B. – La transmission de la clause à un tiers	224

§ 2. – Les effets de la réserve de propriété	225
A. – Les effets avant l'échéance de la créance de prix	225
B. – Les effets à l'échéance	225
Section 2 : La propriété transférée à titre de garantie	228
§ 1. – Les cas spéciaux de transfert d'un bien à titre de garantie	229
A. – La cession de créances à titre de garantie	229
B. – Les transferts d'instruments financiers à titre de garantie	230
C. – La remise d'une somme d'argent à titre de garantie	230
§ 2. – Le mécanisme général de la fiducie	231
A. – Constitution de la fiducie	233
B. – Effets de la fiducie	235
Bibliographie sommaire	243
Index alphabétique	245