

## TABLE DES MATIÈRES

|                                                                            |    |
|----------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>Préface</b>                                                             | 9  |
| <b>Remerciements</b>                                                       | 11 |
| <b>Avertissement</b>                                                       | 13 |
| <b>Principales abréviations et expressions</b>                             | 15 |
| <b>Sommaire</b>                                                            | 19 |
| <b>Bibliographie</b>                                                       | 21 |
| <b>Avant-propos</b>                                                        | 25 |
| <b>Avant-propos à la cinquième édition</b>                                 | 29 |
| <b>Introduction générale</b>                                               | 31 |
| <b>I. Définition des sûretés</b>                                           | 33 |
| A Définition positive                                                      | 33 |
| B Sûreté et garantie                                                       | 34 |
| <b>II. Raisons d'être des sûretés</b>                                      | 37 |
| A Avantage pour le créancier                                               | 37 |
| B Avantage pour le débiteur                                                | 37 |
| <b>III. Créanciers chirographaires et créanciers munis de sûretés</b>      | 38 |
| <b>IV. Classifications des sûretés</b>                                     | 41 |
| A Sûretés légales, judiciaires, conventionnelles                           | 41 |
| 1. Sûretés légales                                                         | 41 |
| 2. Sûretés judiciaires                                                     | 42 |
| 3. Sûretés conventionnelles                                                | 43 |
| B Sûretés personnelles et sûretés réelles                                  | 44 |
| 1. Sûretés personnelles                                                    | 44 |
| 2. Sûretés réelles                                                         | 45 |
| <b>V. Évolution historique des sûretés</b>                                 | 45 |
| A Évolution générale                                                       | 45 |
| B Évolution des sûretés personnelles                                       | 46 |
| <b>VI. Réformes du droit des sûretés</b>                                   | 48 |
| <b>VII. Sûretés dans les relations civiles et les relations d'affaires</b> | 54 |
| <b>VIII. Sûretés et droit des entreprises en difficulté</b>                | 55 |

PARTIE 1  
**SÛRETÉS PERSONNELLES**

|                                                                 |    |
|-----------------------------------------------------------------|----|
| <b>TITRE I CAUTIONNEMENT</b>                                    | 67 |
| Introduction                                                    | 67 |
| I. Définition du cautionnement                                  | 67 |
| II. Sources du droit du cautionnement                           | 70 |
| III. Plan du titre sur le cautionnement                         | 71 |
| <br><b>CHAPITRE I</b>                                           |    |
| <b>Notion de cautionnement</b>                                  | 73 |
| <b>Section 1 Caractères du cautionnement</b>                    | 73 |
| § 1 Contrat consensuel                                          | 73 |
| A Principe                                                      | 73 |
| B Tempérament                                                   | 74 |
| C Exceptions                                                    | 75 |
| § 2 Contrat unilatéral                                          | 76 |
| A Principe                                                      | 76 |
| B Conséquences                                                  | 77 |
| § 3 Contrat accessoire                                          | 78 |
| A Comparaison avec la solidarité passive                        | 78 |
| B Comparaison avec la garantie autonome                         | 79 |
| C Signification du caractère accessoire                         | 80 |
| <b>Section 2 Diverses espèces de cautionnement</b>              | 83 |
| § 1 Cautionnement simple et cautionnement solidaire             | 83 |
| A Cautionnement simple                                          | 84 |
| 1. Bénéfice de discussion                                       | 84 |
| a) <i>Mécanisme</i>                                             | 84 |
| b) <i>Conditions d'exercice</i>                                 | 84 |
| c) <i>Effets</i>                                                | 85 |
| d) <i>Domaine d'application</i>                                 | 86 |
| 2. Bénéfice de division                                         | 86 |
| a) <i>Mécanisme</i>                                             | 86 |
| b) <i>Conditions d'exercice</i>                                 | 87 |
| c) <i>Effets</i>                                                | 87 |
| d) <i>Domaine d'application</i>                                 | 89 |
| B Cautionnement solidaire                                       | 90 |
| 1. Deux types de cautionnements solidaires et leur combinaison  | 90 |
| a) <i>Solidarité entre caution et débiteur</i>                  | 90 |
| b) <i>Solidarité entre cautions</i>                             | 91 |
| c) <i>Combinaison des deux formes de solidarité</i>             | 91 |
| 2. Effets de la solidarité                                      | 92 |
| a) <i>Effets principaux</i>                                     | 92 |
| α) <i>Solidarité entre une caution et le débiteur principal</i> | 92 |

|                                                                                                                           |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| β) Solidarité (seulement) entre les cautions                                                                              | 94  |
| γ) Solidarité à l'égard du débiteur principal et entre les cautions                                                       | 94  |
| b) <i>Effets secondaires</i>                                                                                              | 94  |
| α) Fondement                                                                                                              | 95  |
| β) Identification                                                                                                         | 95  |
| § 2 <b>Acte à titre gratuit ou à titre onéreux ?</b>                                                                      | 96  |
| A Contrat de cautionnement                                                                                                | 96  |
| B Cautionnement professionnel                                                                                             | 98  |
| § 3 <b>Cautionnement spécial et cautionnement général</b>                                                                 | 99  |
| A Objet spécial ou objet général                                                                                          | 99  |
| 1. Cautionnement à objet spécial                                                                                          | 99  |
| 2. Objet général                                                                                                          | 99  |
| B Cautionnement chiffré et cautionnement non chiffré                                                                      | 100 |
| C Combinaison des deux distinctions                                                                                       | 100 |
| D Cautionnement de dettes présentes et cautionnement de dettes futures                                                    | 101 |
| 1. Cautionnement de dettes présentes                                                                                      | 101 |
| 2. Cautionnement de dettes futures                                                                                        | 101 |
| § 4 <b>Cautionnement civil et cautionnement commercial</b>                                                                | 102 |
| A Cas dans lesquels le cautionnement est commercial                                                                       | 102 |
| 1. La situation avant la réforme du 15 septembre 2021                                                                     | 102 |
| a) <i>Le cautionnement délivré par un établissement de crédit ou une société de financement est commercial par nature</i> | 103 |
| b) <i>Le cautionnement d'une lettre de change est commercial par la forme</i>                                             | 103 |
| c) <i>Le cautionnement est commercial lorsqu'il est consenti par un commerçant pour les besoins de son commerce</i>       | 104 |
| d) <i>Le cautionnement est commercial lorsqu'il est consenti par une société commerciale par la forme</i>                 | 104 |
| e) <i>Le cautionnement est commercial lorsque la caution a un intérêt personnel patrimonial dans l'opération garantie</i> | 104 |
| 2. La situation après la réforme du 15 septembre 2021                                                                     | 105 |
| B Intérêt de la distinction                                                                                               | 106 |
| § 5 <b>Caution personne physique et caution personne morale</b>                                                           | 108 |
| § 6 <b>Cautionnement sous signature privée et cautionnement par acte authentique</b>                                      | 109 |
| A Différences                                                                                                             | 109 |
| B Assimilation                                                                                                            | 110 |
| § 7 <b>Cautionnements de droit privé ou de droit administratif</b>                                                        | 110 |
| Section 3 <b>Cautionnements complexes</b>                                                                                 | 111 |
| § 1 <b>Garanties fournies au créancier</b>                                                                                | 111 |
| A Certification de caution                                                                                                | 111 |
| B Sûreté réelle garantissant le cautionnement                                                                             | 112 |
| 1. Cautionnement personnel garanti par une sûreté réelle fournie par la caution                                           | 113 |
| 2. Cautionnement garanti par une sûreté réelle fournie par un tiers                                                       | 113 |
| § 2 <b>Garanties fournies à la caution</b>                                                                                | 114 |
| A Sous-cautionnement                                                                                                      | 114 |
| B Sûreté réelle consentie par le débiteur à la caution                                                                    | 115 |

|                                                                                                          |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 3 Du cautionnement dit « réel » à la sûreté réelle pour garantir la dette d'autrui                     | 116 |
| <b>CHAPITRE II</b>                                                                                       |     |
| <b>Formation du cautionnement</b>                                                                        | 121 |
| Section 1 Conditions de fond                                                                             | 123 |
| § 1 Consentement                                                                                         | 123 |
| A Consentement exprès                                                                                    | 123 |
| B Consentement non vicié                                                                                 | 124 |
| 1. Erreur                                                                                                | 125 |
| a) <i>Erreur sur la nature de l'engagement</i>                                                           | 125 |
| b) <i>Erreur sur la solvabilité du débiteur principal</i>                                                | 127 |
| c) <i>Croyance en l'existence de sûretés réelles au profit du créancier contre le débiteur principal</i> | 127 |
| 2. Dol                                                                                                   | 128 |
| a) <i>Éléments constitutifs du dol</i>                                                                   | 128 |
| b) <i>Auteur du dol</i>                                                                                  | 129 |
| § 2 Capacité et pouvoir                                                                                  | 129 |
| A Capacité                                                                                               | 130 |
| 1. Tutelle                                                                                               | 130 |
| 2. Curatelle                                                                                             | 130 |
| 3. Sauvegarde de justice                                                                                 | 130 |
| B Pouvoir                                                                                                | 131 |
| 1. Cas des époux en communauté                                                                           | 131 |
| a) <i>Cautionnement par un seul des époux sans le consentement de son conjoint</i>                       | 132 |
| b) <i>Cautionnement d'un époux avec le consentement de l'autre</i>                                       | 132 |
| c) <i>Cautionnement par les deux époux</i>                                                               | 132 |
| 2. Cas des représentants de personnes morales                                                            | 135 |
| a) <i>Conformité à l'objet social</i>                                                                    | 136 |
| α) <i>Sociétés commerciales</i>                                                                          | 138 |
| β) <i>Société civile</i>                                                                                 | 138 |
| b) <i>Conformité à l'intérêt social</i>                                                                  | 139 |
| c) <i>Les conditions de conformité à l'objet social et à l'intérêt social sont-elles cumulatives ?</i>   | 139 |
| α) <i>SARL et SA</i>                                                                                     | 139 |
| β) <i>Sociétés civiles</i>                                                                               | 140 |
| d) <i>Autorisations</i>                                                                                  | 144 |
| § 3 But                                                                                                  | 146 |
| A Cause objective                                                                                        | 147 |
| 1. Notion                                                                                                | 147 |
| a) <i>Cause des contrats unilatéraux</i>                                                                 | 147 |
| b) <i>Cause du cautionnement</i>                                                                         | 148 |
| c) <i>Cour de cassation</i>                                                                              | 148 |
| 2. Rôle                                                                                                  | 149 |
| a) <i>Inexistence de la cause</i>                                                                        | 149 |
| b) <i>Fausse cause</i>                                                                                   | 150 |
| c) <i>Cause immorale ou illicite</i>                                                                     | 150 |
| d) <i>Disparition de la cause ?</i>                                                                      | 150 |

|                                                                                                                                                                |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| B Cause subjective                                                                                                                                             | 151 |
| 1. Notion                                                                                                                                                      | 151 |
| 2. Rôle                                                                                                                                                        | 151 |
| a) <i>Erreur sur le motif déterminant ou « fausse cause »</i>                                                                                                  | 151 |
| b) <i>Cause immorale ou illicite</i>                                                                                                                           | 152 |
| c) <i>Problème de la disparition de la cause subjective</i>                                                                                                    | 153 |
| C Conclusion – synthèse sur la cause du cautionnement                                                                                                          | 153 |
| 1. Cause objective                                                                                                                                             | 153 |
| 2. Cause subjective                                                                                                                                            | 154 |
| § 4 Contenu                                                                                                                                                    | 154 |
| A Dettes présentes et dettes futures                                                                                                                           | 155 |
| B Dettes déterminées ou déterminables                                                                                                                          | 156 |
| 1. Principal                                                                                                                                                   | 156 |
| 2. Accessoires de la dette                                                                                                                                     | 156 |
| a) <i>Le cautionnement est indéfini</i>                                                                                                                        | 156 |
| b) <i>Le cautionnement est défini</i>                                                                                                                          | 157 |
| C Caractères exigés du contenu par le Code civil                                                                                                               | 157 |
| Section 2 Conditions de forme                                                                                                                                  | 159 |
| § 1 Règles de preuve                                                                                                                                           | 159 |
| A Champ d'application des règles de preuve                                                                                                                     | 161 |
| 1. Exclusion des cautionnements commerciaux                                                                                                                    | 161 |
| 2. Exclusion des actes authentiques et des actes contresignés par avocat                                                                                       | 162 |
| B Contenu du formalisme de l'article 1376                                                                                                                      | 162 |
| 1. Cautionnement chiffré ou chiffrable                                                                                                                         | 162 |
| a) <i>Principes</i>                                                                                                                                            | 162 |
| b) <i>Dérogations</i>                                                                                                                                          | 163 |
| 2. Cautionnement non chiffrable                                                                                                                                | 163 |
| a) <i>Rappel du fondement</i>                                                                                                                                  | 163 |
| b) <i>Contenu de la mention manuscrite</i>                                                                                                                     | 163 |
| α) <i>Principes</i>                                                                                                                                            | 163 |
| β) <i>Applications</i>                                                                                                                                         | 164 |
| § 2 Règles de forme solennelle                                                                                                                                 | 164 |
| A Pour les cautionnements conclus avant le 1 <sup>er</sup> janvier 2022                                                                                        | 165 |
| 1. Teneur des règles de forme solennelle                                                                                                                       | 166 |
| a) <i>Mentions manuscrites exigées par le Code de la consommation</i>                                                                                          | 166 |
| b) <i>Suppression, jusqu'au 1<sup>er</sup> janvier 2022, de l'exigence d'une mention manuscrite en matière de baux d'habitation par la loi ELAN</i>            | 168 |
| 2. Interprétation jurisprudentielle des règles de forme solennelle                                                                                             | 169 |
| a) <i>Validation du cautionnement en cas d'erreur matérielle ou d'ajout sans conséquence sur la connaissance par la caution de la portée de son engagement</i> | 170 |
| b) <i>Limitation de l'engagement de la caution</i>                                                                                                             | 171 |
| c) <i>Nullité du cautionnement</i>                                                                                                                             | 172 |
| d) <i>Cas particulier de la mention manuscrite se référant à la solidarité</i>                                                                                 | 176 |
| 3. Champ d'application des règles de forme solennelle                                                                                                          | 177 |
| B Pour les cautionnements conclus après le 1 <sup>er</sup> janvier 2022                                                                                        | 179 |
| 1. Le nouveau domaine de la mention apposée                                                                                                                    | 180 |
| 2. Le nouveau contenu de la mention apposée                                                                                                                    | 181 |

## CHAPITRE III

### Effets du cautionnement 185

#### Section 1 Obligations et devoirs des parties au contrat de cautionnement 185

##### § 1 Obligations de la caution 185

###### A Échéance du paiement 186

###### 1. Déchéance du terme suspensif 187

###### 2. Prorogation du terme suspensif 187

a) Pour les cautionnements conclus avant le 1<sup>er</sup> janvier 2022 188

b) Pour les cautionnements conclus après le 1<sup>er</sup> janvier 2022 189

###### B Opposabilité des exceptions 189

##### § 2 Devoirs du créancier 192

###### A Conservation de ses droits contre le débiteur principal 193

###### B Information de la caution 193

###### 1. La situation antérieure à l'ordonnance du 15 septembre 2021 194

a) Information sur la défaillance du débiteur principal 194

b) Seconde information : l'encours 196

α) Textes 197

β) Contenu et modalités de l'information 198

γ) Sanction de l'inexécution de l'obligation d'information 198

###### 2. La situation après l'ordonnance du 15 septembre 2021 199

a) Information sur la première défaillance du débiteur 199

b) Information sur l'encours 200

###### C Devoir de mise en garde 202

###### 1. Pour les cautionnements antérieurs au 1<sup>er</sup> janvier 2022 202

a) Hypothèses 203

b) Caution non avertie 204

c) Sanction du devoir de mise en garde 204

###### 2. Pour les cautionnements conclus après le 1<sup>er</sup> janvier 2022 205

a) Les personnes concernées 205

b) Étendue et sanction du nouvel article 2299 206

#### Section 2 Recours de la caution 207

##### § 1 Recours contre le débiteur principal 207

###### A Recours personnel 209

###### 1. Recours après paiement 209

a) Fondement du recours (rappel) 210

b) Objet du recours 210

###### 2. Les anciens recours avant paiement 211

a) Cas de recours avant paiement prévus par le Code civil 211

b) Objet du recours avant paiement 212

c) Solutions retenues par l'ordonnance du 15 septembre 2021 213

###### B Recours subrogatoire 213

###### 1. Fondement du recours subrogatoire 214

###### 2. Effets de la subrogation 214

###### 3. Objet du recours subrogatoire 215

##### § 2 Recours entre cautions 216

###### A Fondement 216

|                                                                                    |     |
|------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| B Exercice du recours                                                              | 217 |
| 1. Montants identiques                                                             | 217 |
| 2. Montants différents                                                             | 217 |
| Section 3 <b>Application pratique et chiffrée des recours ouverts à la caution</b> | 218 |
| <br>CHAPITRE IV                                                                    |     |
| <b>Extinction du cautionnement</b>                                                 | 219 |
| Section 1 <b>Extinction par voie accessoire</b>                                    | 219 |
| § 1 Paiement                                                                       | 220 |
| § 2 Libération gratuite du débiteur                                                | 221 |
| § 3 Novation                                                                       | 221 |
| § 4 Confusion                                                                      | 222 |
| § 5 Compensation                                                                   | 222 |
| Section 2 <b>Extinction par voie principale</b>                                    | 223 |
| § 1. Mécanisme de l'extinction                                                     | 223 |
| A Principes                                                                        | 223 |
| B Applications en matière de cautionnement de dettes futures                       | 225 |
| 1. Décès de la caution                                                             | 226 |
| 2. Fusion et scission de sociétés                                                  | 228 |
| a) <i>Fusion affectant le créancier</i>                                            | 228 |
| b) <i>Fusion affectant le débiteur</i>                                             | 229 |
| c) <i>Fusion affectant la caution</i>                                              | 229 |
| 3. Cautionnement d'un bail en cas de vente de l'immeuble loué                      | 230 |
| § 2 Bénéfice dit « de subrogation » ou « de cession d'actions »                    | 234 |
| A Droits et sûretés visés par l'article 2314                                       | 235 |
| B Faute du créancier                                                               | 235 |
| C Préjudice                                                                        | 236 |
| § 3 Cautionnement disproportionné                                                  | 237 |
| A Le droit antérieur au 1 <sup>er</sup> janvier 2022                               | 237 |
| 1. En droit de la consommation                                                     | 237 |
| a) <i>Condition de disproportion</i>                                               | 238 |
| α) Répartition de la charge de la preuve                                           | 242 |
| β) Problèmes procéduraux                                                           | 243 |
| b) <i>Opposabilité de la disproportion</i>                                         | 245 |
| c) <i>Sanction de la disproportion</i>                                             | 246 |
| 2. Disproportion en jurisprudence                                                  | 249 |
| a) <i>Fondement et régime procédural de l'extinction</i>                           | 249 |
| b) <i>Évolution de la jurisprudence en matière de proportionnalité</i>             | 250 |
| α) <i>Jurisprudence Macron</i>                                                     | 251 |
| β) <i>Jurisprudence Nahoum</i>                                                     | 253 |
| γ) <i>Portée de la jurisprudence Macron/Nahoum</i>                                 | 255 |
| B Le droit postérieur au 1 <sup>er</sup> janvier 2022                              | 264 |
| 1. Les conditions de mise en jeu de la disproportion                               | 265 |
| 2. Les effets du cautionnement disproportionné                                     | 266 |

## CHAPITRE I

**Garantie autonome**

271

Section préliminaire **Présentation générale de la garantie à première demande**

271

§ 1 **Premières vues sur la garantie à première demande** 271§ 2 **Définition de la garantie à première demande** 273§ 3 **Évolution vers la constitution d'un véritable régime juridique** 273§ 4 **Mécanisme général** 275Section 1 **Principe d'indépendance**

276

§ 1 **Notion d'indépendance** 276

A Origine jurisprudentielle 276

B Principe d'indépendance 277

C Conséquences du principe d'indépendance 278

§ 2 **Modalités de mise en œuvre** 279

A Garanties à première demande pure et simple 280

B Garanties à première demande justifiée 280

C Garanties à première demande documentaire 281

Section 2 **Tempéraments au principe d'indépendance**

282

§ 1 **Notions de fraude et d'abus manifestes** 283

A Exemples jurisprudentiels 283

B Synthèse 284

1. Fraude ou abus 284

2. Caractère manifeste 285

§ 2 **Application aux contre-garanties** 286Section 3 **Analyse juridique**

287

§ 1 **Absence de caractère accessoire** 288

A Contenu de la garantie autonome 288

B But de la garantie autonome 289

1. Cause objective 289

2. Cause subjective 290

C Extinction de la garantie autonome 290

§ 2 **Liens irréductibles avec le contrat de base** 291

A Effet du paiement par le garant 292

B Recours du garant 292

1. Recours personnel contre le donneur d'ordre 293

2. Recours subrogatoire contre le donneur d'ordre 293

C Recours du donneur d'ordre 294

1. Recours du donneur d'ordre contre le bénéficiaire 294

2. Recours du donneur d'ordre contre le garant 295

|                                                                            |         |
|----------------------------------------------------------------------------|---------|
| CHAPITRE II                                                                |         |
| <b>Lettre d'intention</b>                                                  | 297     |
| Section 1 <b>Engagement d'honneur</b>                                      | 298     |
| § 1 <b>Qualification</b>                                                   | 298     |
| § 2 <b>Régime</b>                                                          | 299     |
| Section 2 <b>Obligation de faire ou de ne pas faire</b>                    | 299     |
| § 1 <b>Qualification</b>                                                   | 299     |
| A Objet de l'obligation de l'émetteur                                      | 299     |
| B Intensité de l'obligation de l'émetteur                                  | 300     |
| 1. <b>Obligation de moyens</b>                                             | 300     |
| 2. <b>Obligation de résultat</b>                                           | 301     |
| § 2 <b>Régime</b>                                                          | 304     |
| A Lettres d'intention délivrées par des sociétés anonymes                  | 305     |
| B Question de la mention apposée                                           | 306     |
| C Souscription par un époux commun en biens                                | 307     |
| D Recours après paiement ?                                                 | 307     |
| Section 3 <b>Cautionnement déguisé</b>                                     | 309     |
| A Qualification                                                            | 309     |
| B Régime                                                                   | 309     |
| <br>TITRE III <b>SÛRETÉS PERSONNELLES ISSUES DU RÉGIME DE L'OBLIGATION</b> | <br>311 |
| CHAPITRE I                                                                 |         |
| <b>Délégation imparfaite</b>                                               | 313     |
| Section 1 <b>Délégation utilisée comme une sûreté</b>                      | 314     |
| § 1 <b>Définition et mécanisme</b>                                         | 314     |
| § 2 <b>Différentes variantes de délégation imparfaite</b>                  | 315     |
| Section 2 <b>Régime</b>                                                    | 316     |
| § 1 <b>Inopposabilité des exceptions</b>                                   | 316     |
| A Exceptions tirées des rapports délégant-délégataire                      | 317     |
| B Exceptions tirées des rapports délégant-délegué                          | 317     |
| § 2 <b>Recours du délégué contre le délégant</b>                           | 319     |
| CHAPITRE II                                                                |         |
| <b>Promesse de porte-fort d'exécution</b>                                  | 321     |
| Section 1 <b>Nature juridique</b>                                          | 321     |
| § 1 <b>Notion de porte-fort d'exécution</b>                                | 321     |
| § 2 <b>Comparaison avec d'autres sûretés</b>                               | 322     |
| Section 2 <b>Régime juridique</b>                                          | 323     |

## PARTIE 2

# SÛRETÉS RÉELLES

|                                                                                                                               |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Introduction</b>                                                                                                           | 327 |
| <b>I. Évolution historique</b>                                                                                                | 328 |
| 1. Première phase                                                                                                             | 328 |
| 2. Deuxième phase                                                                                                             | 328 |
| 3. Troisième phase                                                                                                            | 329 |
| <b>II. Comparaison des droits réels accessoires et des droits réels principaux</b>                                            | 330 |
| A Ressemblances                                                                                                               | 331 |
| 1. Opposabilité <i>erga omnes</i>                                                                                             | 331 |
| 2. Droit de suite                                                                                                             | 331 |
| B Différences                                                                                                                 | 332 |
| 1. Utilité économique de la chose                                                                                             | 332 |
| a) Première exception                                                                                                         | 333 |
| b) Seconde exception                                                                                                          | 333 |
| 2. Les sûretés réelles comportent le droit de préférence                                                                      | 334 |
| <b>III. Classifications des sûretés réelles</b>                                                                               | 339 |
| A Classification fondée sur la possession                                                                                     | 340 |
| 1. Sûretés entraînant la mise en possession du créancier                                                                      | 340 |
| 2. Sûretés sans déplacement de la possession                                                                                  | 341 |
| a) <i>Cas du gage</i>                                                                                                         | 341 |
| b) <i>Nantissements</i>                                                                                                       | 342 |
| c) <i>Privilèges et hypothèques</i>                                                                                           | 342 |
| B Classification selon la nature corporelle ou incorporelle de l'objet grevé                                                  | 343 |
| C Classification selon le caractère général ou spécial, mobilier ou immobilier de l'assiette de la sûreté                     | 343 |
| 1. Sûretés générales                                                                                                          | 343 |
| a) <i>Sûretés doublement ou pleinement générales</i>                                                                          | 344 |
| b) <i>Sûretés générales mobilières</i>                                                                                        | 344 |
| c) <i>Sûretés générales immobilières</i>                                                                                      | 345 |
| 2. Sûretés spéciales                                                                                                          | 345 |
| D Classification selon la source des sûretés réelles                                                                          | 345 |
| 1. Sûretés légales                                                                                                            | 345 |
| 2. Sûretés conventionnelles                                                                                                   | 345 |
| 3. Sûretés judiciaires                                                                                                        | 346 |
| <b>IV. Caractères généraux des sûretés réelles</b>                                                                            | 346 |
| A Caractère accessoire                                                                                                        | 346 |
| B Caractère indivisible                                                                                                       | 347 |
| 1. Indivisibilité quant à l'obligation garantie                                                                               | 348 |
| a) <i>Première hypothèse : la créance se divise entre plusieurs créanciers</i>                                                | 348 |
| b) <i>Deuxième hypothèse : la dette se divise entre plusieurs personnes</i>                                                   | 348 |
| c) <i>Tant que la dette n'est pas intégralement payée, le créancier conserve son entier droit réel accessoire sur le bien</i> | 349 |
| 2. Indivisibilité quant au bien grevé                                                                                         | 349 |
| a) <i>Première hypothèse : le bien est divisé</i>                                                                             | 350 |
| b) <i>Hypothèque sur plusieurs immeubles</i>                                                                                  | 350 |

|                                                                                                           |            |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| C Caractère limitatif                                                                                     | 351        |
| D Caractère impératif                                                                                     | 352        |
| <b>TITRE I SÛRETÉS SPÉCIALES MOBILIÈRES</b>                                                               | <b>355</b> |
| <b>CHAPITRE I</b>                                                                                         |            |
| <b>Gage de meubles corporels</b>                                                                          | <b>357</b> |
| Section 1 <b>Droit commun du gage de meubles corporels</b>                                                | 358        |
| Sous-section 1 <b>Constitution du gage de meubles corporels</b>                                           | 361        |
| § 1 <b>Règles de fond</b>                                                                                 | 361        |
| A Parties au contrat                                                                                      | 361        |
| 1. Constituant                                                                                            | 361        |
| 2. Créancier                                                                                              | 363        |
| B Assiette du gage                                                                                        | 363        |
| 1. Meuble présent ou futur                                                                                | 363        |
| 2. Ensemble de meubles                                                                                    | 365        |
| 3. Corps certain ou chose fongible                                                                        | 365        |
| C Créances garanties                                                                                      | 369        |
| § 2 <b>Règles de forme</b>                                                                                | 369        |
| A Forme solennelle du contrat de gage                                                                     | 369        |
| B Opposabilité aux tiers                                                                                  | 369        |
| 1. Publicité                                                                                              | 372        |
| 2. Mise en possession du créancier gagiste                                                                | 374        |
| Sous-section 2 <b>Effets du gage de meubles corporels</b>                                                 | 375        |
| § 1 <b>Effets avant l'échéance de la créance garantie</b>                                                 | 376        |
| A Le créancier est mis en possession                                                                      | 376        |
| B Le créancier n'est pas mis en possession                                                                | 377        |
| § 2 <b>Réalisation du gage</b>                                                                            | 377        |
| A Droit de rétention                                                                                      | 378        |
| 1. Gage avec dépossession                                                                                 | 378        |
| 2. Gage sans dépossession                                                                                 | 378        |
| B Vente de la chose gagée                                                                                 | 379        |
| 1. Droit de préférence                                                                                    | 380        |
| a) <i>Concours entre gages sans dépossession</i>                                                          | 381        |
| b) <i>Concours entre un créancier gagiste sans dépossession et un créancier gagiste avec dépossession</i> | 381        |
| 2. Droit de suite                                                                                         | 382        |
| a) <i>Gage sans dépossession</i>                                                                          | 382        |
| b) <i>Gage avec dépossession</i>                                                                          | 383        |
| C Attribution en paiement de la chose gagée                                                               | 383        |
| 1. Principe                                                                                               | 383        |
| 2. Pacte commissaire                                                                                      | 384        |
| Sous-section 3 <b>Extinction du gage</b>                                                                  | 385        |
| § 1 <b>Extinction par voie accessoire</b>                                                                 | 385        |
| § 2 <b>Extinction par voie principale</b>                                                                 | 385        |

|                |                                                                              |     |
|----------------|------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Section 2      | <b>Que reste-t-il des gages spéciaux de meubles corporels ?</b>              | 386 |
| Sous-section 1 | <b>Les gages spéciaux abrogés</b>                                            | 386 |
| § 1            | <b>Gage commercial de meubles corporels</b>                                  | 387 |
| A              | Constitution du gage commercial                                              | 388 |
| B              | Réalisation du gage commercial                                               | 389 |
| § 2            | <b>Gage sur un véhicule automobile</b>                                       | 389 |
| § 3            | <b>Nantissement de l'outillage et du matériel d'équipement professionnel</b> | 392 |
| A              | Champ d'application du nantissement                                          | 396 |
| 1.             | Biens susceptibles de nantissement                                           | 396 |
| 2.             | Créances susceptibles d'être garanties                                       | 397 |
| B              | Conditions de formation du nantissement                                      | 397 |
| 1.             | Conditions de validité                                                       | 397 |
| a)             | <i>Contrat</i>                                                               | 398 |
| b)             | <i>Publicité</i>                                                             | 398 |
| c)             | <i>Délai</i>                                                                 | 399 |
| 2.             | Conditions d'opposabilité                                                    | 399 |
| a)             | <i>Première exception</i>                                                    | 399 |
| b)             | <i>Deuxième exception</i>                                                    | 399 |
| C              | Effets du nantissement                                                       | 400 |
| 1.             | Obligations du débiteur                                                      | 400 |
| a)             | <i>Contenu</i>                                                               | 400 |
| b)             | <i>Fondement</i>                                                             | 401 |
| 2.             | Droits du créancier                                                          | 401 |
| a)             | <i>Droit de rétention</i>                                                    | 401 |
| b)             | <i>Droit de suite</i>                                                        | 401 |
| c)             | <i>Droit de préférence</i>                                                   | 401 |
| d)             | <i>Attribution judiciaire</i>                                                | 402 |
| § 4            | <b>Gage de stocks</b>                                                        | 403 |
| A              | Constitution                                                                 | 406 |
| B              | Opposabilité                                                                 | 407 |
| C              | Effets                                                                       | 407 |
| Sous-section 2 | <b>Les gages spéciaux maintenus</b>                                          | 408 |
| § 1.           | <b>Warrant des magasins généraux</b>                                         | 408 |
| § 2.           | <b>Warrant agricole</b>                                                      | 409 |

## CHAPITRE II

### **Nantissements de meubles incorporels** 413

|           |                                                              |     |
|-----------|--------------------------------------------------------------|-----|
| Section 1 | <b>Nantissement de créance</b>                               | 415 |
| § 1       | <b>Nantissement de créance de droit commun</b>               | 415 |
| A         | Constitution                                                 | 417 |
| 1.        | Conditions de fond                                           | 417 |
| 2.        | Conditions de forme                                          | 417 |
| B         | Effets                                                       | 418 |
| 1.        | Cas où la créance nantie est échue avant la créance garantie | 420 |
| 2.        | Cas où la créance garantie est échue avant la créance nantie | 421 |

|                                                                                                         |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 2 Nantissements spéciaux sur créances                                                                 | 422 |
| Section 2 Nantissements spéciaux de meubles incorporels                                                 | 423 |
| § 1 Nantissement de compte-titres                                                                       | 424 |
| A Constitution du nantissement de compte-titres                                                         | 429 |
| B Effets du nantissement de compte-titres                                                               | 432 |
| § 2 Nantissement de parts sociales                                                                      | 434 |
| A Nantissement de parts de société civile                                                               | 434 |
| B Nantissement de parts de sociétés commerciales de personnes et de SARL                                | 435 |
| § 3 Nantissement de fonds de commerce, de fonds artisanal et de fonds agricole                          | 436 |
| A Formation du nantissement                                                                             | 439 |
| 1. Conditions de fond                                                                                   | 439 |
| a) Parties au contrat                                                                                   | 439 |
| b) Assiette du nantissement                                                                             | 439 |
| 2. Conditions de forme                                                                                  | 440 |
| a) Exigence d'un écrit                                                                                  | 440 |
| b) Inscription au registre unique des sûretés mobilières                                                | 441 |
| B Effets du nantissement                                                                                | 441 |
| 1. Obligations du constituant                                                                           | 441 |
| 2. Droits du créancier nanti                                                                            | 442 |
| a) Droit de préférence                                                                                  | 442 |
| b) Droit de suite                                                                                       | 443 |
| CHAPITRE III                                                                                            |     |
| <b>Privilèges mobiliers spéciaux</b>                                                                    | 445 |
| Section 1 Identification des privilèges mobiliers spéciaux                                              | 445 |
| § 1 Privilèges fondés sur l'idée de gage tacite                                                         | 446 |
| § 2 Privilèges fondés sur la mise d'une valeur dans le patrimoine du débiteur                           | 447 |
| § 3 Privilèges fondés sur la conservation d'un bien qui se trouvait déjà dans le patrimoine du débiteur | 447 |
| Section 2 Effets des privilèges mobiliers spéciaux                                                      | 448 |
| § 1 Classement des privilèges mobiliers spéciaux                                                        | 449 |
| A Conflit avec des privilèges mobiliers généraux                                                        | 449 |
| B Conflits entre privilèges mobiliers spéciaux                                                          | 449 |
| 1. Conflit entre privilèges ayant un fondement identique                                                | 449 |
| a) Paiement proportionnel                                                                               | 449 |
| b) Privilèges fondés sur l'introduction d'une valeur dans le patrimoine du débiteur                     | 449 |
| 2. Conflit entre privilèges ayant un fondement différent                                                | 450 |
| § 2 Droit de suite                                                                                      | 452 |



|                                                                                |     |
|--------------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 3 Rapports entre le créancier et le tiers acquéreur de l'immeuble.           |     |
| Droit de suite                                                                 | 488 |
| A Droit de suite                                                               | 491 |
| 1. Conditions d'exercice du droit de suite                                     | 491 |
| 2. Procédure du droit de suite et effets                                       | 492 |
| a) Première option : opposer les exceptions                                    | 492 |
| b) Deuxième option : payer                                                     | 493 |
| c) Troisième option : se faire saisir                                          | 494 |
| d) Jadis, une quatrième option : délaisser                                     | 495 |
| B Purge du droit de suite                                                      | 495 |
| C Purge amiable et pratique notariale                                          | 497 |
| Section 3 Transmission et extinction de l'hypothèque                           | 498 |
| § 1 Transmission                                                               | 499 |
| A Transmission avec la créance                                                 | 499 |
| B Transmission sans la créance                                                 | 500 |
| 1. Cession d'hypothèque ou subrogation                                         | 500 |
| 2. Cession d'antériorité                                                       | 501 |
| § 2 Extinction de l'hypothèque                                                 | 502 |
| CHAPITRE II                                                                    |     |
| <b>Hypothèques légales spéciales (anciens privilèges immobiliers spéciaux)</b> | 505 |
| Section 1 Droit commun des hypothèques légales spéciales                       | 506 |
| § 1 Définition et caractéristiques                                             | 506 |
| § 2 Régime de l'inscription                                                    | 507 |
| Section 2 Droit spécial des hypothèques légales spéciales                      | 510 |
| § 1 Énumération des hypothèques légales spéciales                              | 510 |
| § 2 Régime des hypothèques légales spéciales                                   | 511 |
| A Hypothèque légale spéciale du vendeur d'immeuble                             | 511 |
| B Hypothèque légale spéciale du prêteur de deniers                             | 512 |
| CHAPITRE III                                                                   |     |
| <b>Gage immobilier</b>                                                         | 517 |
| Section 1 Constitution du gage immobilier                                      | 518 |
| § 1 Contrat de gage immobilier                                                 | 518 |
| § 2 Publicité du gage immobilier                                               | 518 |
| § 3 Mise en possession du créancier gagiste                                    | 519 |
| Section 2 Effets du gage immobilier                                            | 519 |
| § 1 Droits du créancier                                                        | 519 |
| A Droit de jouissance                                                          | 520 |
| B Droit de rétention                                                           | 522 |
| C Droit de préférence et droit de suite                                        | 523 |
| D Attribution en propriété                                                     | 523 |

|              |                                                                                                |     |
|--------------|------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 2          | <b>Obligations du créancier</b>                                                                | 524 |
| A            | Administration et paiement des charges                                                         | 524 |
| B            | Imputation des revenus de la créance                                                           | 524 |
| C            | Restitution de l'immeuble                                                                      | 524 |
| Section 3    | <b>Extinction du gage immobilier</b>                                                           | 525 |
| <br>         |                                                                                                |     |
| TITRE III    | <b>SÛRETÉS GÉNÉRALES</b>                                                                       | 527 |
| <br>         |                                                                                                |     |
| CHAPITRE I   |                                                                                                |     |
|              | <b>Privilèges pleinement généraux</b>                                                          | 529 |
| Section 1    | <b>Créances garanties</b>                                                                      | 529 |
| § 1          | Frais de justice                                                                               | 529 |
| § 2          | <b>Privilège et superprivilège des salaires et créances assimilées</b>                         | 530 |
| A            | Privilège ordinaire                                                                            | 530 |
| B            | Superprivilège                                                                                 | 530 |
| C            | Privilège des auteurs                                                                          | 532 |
| § 3          | <b>Privilège des créanciers postérieurs au jugement d'ouverture d'une procédure collective</b> | 533 |
| Section 2    | <b>Effets des privilèges pleinement généraux</b>                                               | 534 |
| § 1          | <b>Droit de préférence</b>                                                                     | 534 |
| A            | Classement en dehors d'une procédure collective                                                | 534 |
| 1.           | Conflit entre privilèges immobiliers généraux et privilèges immobiliers spéciaux               | 536 |
| 2.           | Conflits entre privilèges pleinement généraux                                                  | 536 |
| 3.           | Conflits entre privilèges et hypothèques                                                       | 536 |
| B            | Classement en présence d'une procédure collective                                              | 536 |
| § 2          | <b>Question du droit de suite</b>                                                              | 538 |
| <br>         |                                                                                                |     |
| CHAPITRE II  |                                                                                                |     |
|              | <b>Privilèges mobiliers généraux</b>                                                           | 539 |
| Section 1    | <b>Identification des privilèges mobiliers généraux</b>                                        | 539 |
| Section 2    | <b>Effets des privilèges mobiliers généraux</b>                                                | 540 |
| § 1          | Conflit entre privilèges de nature différente                                                  | 540 |
| § 2          | Conflit entre privilèges de même nature                                                        | 541 |
| <br>         |                                                                                                |     |
| CHAPITRE III |                                                                                                |     |
|              | <b>Hypothèques légales générales</b>                                                           | 543 |
| Section 1    | <b>Différentes hypothèques légales générales</b>                                               | 543 |
| § 1          | <b>Les hypothèques légales générales du Code civil</b>                                         | 543 |
| A            | Énumération                                                                                    | 543 |
| B            | Caractères                                                                                     | 544 |
| § 2          | <b>Hypothèques générales résultant de textes spéciaux</b>                                      | 544 |
| Section 2    | <b>Régime des hypothèques légales générales</b>                                                | 545 |

|                                                                                                        |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>TITRE IV DROITS EXCLUSIFS</b>                                                                       | <b>547</b> |
| <b>CHAPITRE I</b>                                                                                      |            |
| <b>Propriété-sûreté</b>                                                                                | <b>549</b> |
| Section 1 <b>Propriété transmise</b>                                                                   | <b>549</b> |
| § 1 <b>Définition</b>                                                                                  | <b>549</b> |
| § 2 <b>Diverses formes de fiducie</b>                                                                  | <b>550</b> |
| A « Cession Dailly »                                                                                   | 550        |
| B Gage-espèces devenu cession de somme d'argent<br>à titre de garantie au 1 <sup>er</sup> janvier 2022 | 552        |
| 1. Analyse doctrinale antérieure aux réformes successives du droit des sûretés                         | 553        |
| a) Première hypothèse                                                                                  | 553        |
| b) Seconde hypothèse                                                                                   | 553        |
| 2. État du droit positif après la réforme de 2006                                                      | 553        |
| 3. État du droit positif après la réforme de 2021                                                      | 554        |
| C Dépôt de garantie                                                                                    | 556        |
| D Fiducie nommée                                                                                       | 556        |
| 1. Constitution de la fiducie-sûreté                                                                   | 557        |
| a) Conditions de fond                                                                                  | 557        |
| b) Conditions de forme                                                                                 | 558        |
| 2. Effets de la fiducie-sûreté                                                                         | 560        |
| 3. Extinction de la fiducie-sûreté                                                                     | 561        |
| E La cession de créance de droit commun à titre de garantie                                            | 563        |
| Section 2 <b>Propriété retenue</b>                                                                     | <b>565</b> |
| § 1 <b>Réserve de propriété</b>                                                                        | <b>565</b> |
| A Constitution de la réserve de propriété                                                              | 568        |
| 1. Champ d'application                                                                                 | 568        |
| 2. Exigence d'un écrit                                                                                 | 569        |
| 3. Clauses abusives                                                                                    | 570        |
| B Effets de la réserve de propriété                                                                    | 570        |
| 1. Avant la réalisation                                                                                | 570        |
| 2. Paiement complet du prix                                                                            | 571        |
| 3. Réalisation                                                                                         | 571        |
| a) Principes                                                                                           | 572        |
| b) Opposabilité aux tiers ?                                                                            | 573        |
| C Nature de la réserve de propriété                                                                    | 574        |
| D Réserve de propriété et prescription de la créance garantie                                          | 575        |
| § 2 <b>Crédit-bail</b>                                                                                 | <b>578</b> |
| <b>CHAPITRE II</b>                                                                                     |            |
| <b>Droit de rétention</b>                                                                              | <b>581</b> |
| Section 1 <b>Cas dans lesquels il existe un droit de rétention</b>                                     | <b>583</b> |
| § 1 <b>Cas d'origine légale</b>                                                                        | <b>583</b> |
| A Code civil avant l'ordonnance de 2006                                                                | 583        |
| 1. En matière contractuelle                                                                            | 583        |
| 2. En matière extra-contractuelle                                                                      | 584        |

|                                                                          |     |
|--------------------------------------------------------------------------|-----|
| B Apport de l'ordonnance de 2006 et de la loi de 2008                    | 585 |
| § 2 <b>Cas d'origine jurisprudentielle</b>                               | 586 |
| Section 2 <b>Conditions d'existence du droit de rétention</b>            | 587 |
| § 1 <b>Créance</b>                                                       | 587 |
| § 2 <b>Détention</b>                                                     | 588 |
| A Choses pouvant être détenues                                           | 588 |
| B Qualités de la détention                                               | 590 |
| § 3 <b>Connexité</b>                                                     | 590 |
| A Connexité juridique                                                    | 591 |
| B Connexité matérielle                                                   | 592 |
| C Connexité conventionnelle                                              | 593 |
| Section 3 <b>Effets du droit de rétention</b>                            | 594 |
| <b>Index des matières</b>                                                | 601 |
| <b>Tableau de correspondances des articles du Livre IV du Code civil</b> | 611 |