Théorie des obligations, 4e édition
Jean Pineau, Serge Gaudet et Danielle Burman

Table des matières

On peut se procurer le présent ouvrage à :

Les Éditions Thémis
Faculté de droit, Université de Montréal
C.P. 6128, Succ. Centre-Ville
Montréal (Québec) H3C 3J7
CANADA

Courriel : themis@droit.umontreal.ca
Internet : http://www.themis.umontreal.ca
Téléphone : (514) 343-6627
Télécopieur : (514) 343-6779
# TABLE ANALYTIQUE DES MATIÈRES

## INTRODUCTION

1. *Notion d’obligation* ................................................................. 1
2. *Notion de patrimoine* ............................................................... 1
3. *Place de l’obligation dans la composition du patrimoine* ......................................................... 6
4. 1. *Caractères de l’obligation* ...................................................... 9
5. 1. *Caractère obligatoire* ............................................................ 9
6. 2. *Caractère patrimonial* ........................................................... 9
7. 3. *Caractère personnel* ........................................................... 10
8. *Distinction entre le droit de créance et le droit réel* ................................................................. 11
9. *II. Classifications des obligations* ............................................... 13
10. 1. *Classification d’après l’objet de l’obligation* ......................... 13
11. 2. *Classification d’après les sources de l’obligation* .................. 19
12. 3. *Classification d’après les effets de l’obligation* .................... 19
13. *Les obligations morales et les obligations reconnues par le droit* ................................................. 19
14bis. *Droit de gage général et droit de gage limité* ....................... 22
15. *III. Évolution du droit des obligations* .................................... 23
17. *Le nouveau Code civil du Québec* .......................................... 27
18. *IV. Importance du droit des obligations* ................................. 28
19. *Plan* .................................................................................. 29
LIVRE I
LES SOURCES DES OBLIGATIONS

20. Classification........................................................................................................35

TITRE I
L’ACTE JURIDIQUE

21. Définition ..............................................................................................................41

Sous-titre I
Le contrat

22. Plan ........................................................................................................................43

I. Classification des contrats d’après leurs conditions de formation

23. 1. Contrats consensuels, solennels et réels.........................................................44
24. 2. Contrats de gré à gré et contrats d’adhésion...............................................49
25. Contrat-type et contrat d’adhésion.................................................................49
26. Le problème soulevé par le contrat d’adhésion.................................50
27. Contrat de consommation ...................................................................56

II. Classification des contrats d’après leurs effets

28. 1. Contrats unilatéraux et contrats bilatéraux ou synallagmatiques................58
29. 2. Contrats à titre onéreux et contrats à titre gratuit......................................61
30. 3. Contrats commutatifs et contrats aléatoires............................................62
31. 4. Contrats à exécution instantanée et contrats à exécution successive ..........63
32. 5. Contrats individuels et contrats collectifs .................................................64
33. 6. Contrats nommés et contrats innommés...............................................65

CHAPITRE I
LES CONDITIONS DE FORMATION DU CONTRAT

Section 1. Les éléments du contrat

34. Notions générales...............................................................................................67
Par. 1. **Le consentement**
35.  La doctrine de l'autonomie de la volonté.................................68
36.  Plan ......................................................................................69

**Sous-par. 1. Le consentement doit être manifesté**
37.  Volonté interne et volonté déclarée..............................................69

A. **Le processus habituel : l'offre et l'acceptation**
38.  Position du problème ..............................................................71

a) L'offre
39.  1. Contenu et forme de l'offre......................................................71
40.  Précision et fermeté de l'offre..........................................................73
41.  Offre assortie de « réserves ».........................................................75
42.  Différentes formes d'offres..............................................................77
43.  Qui est l'auteur de l'offre ?.............................................................79
44.  2. Durée de l'offre........................................................................80
45.  Cas de caducité de l'offre...............................................................80
46.  3. Les effets de l'offre...................................................................83
47.  Plan ...............................................................................................83
48.  L'offre simple................................................................................83
49.  L'offre assortie d’un délai exprès ....................................................86
50.  Distinction de l'offre et de la promesse de contracter ....................88
51.  Problème du retrait de l'offre faite au public..............................90

b) L'acceptation
52.  1. Forme de l'acceptation.............................................................91
53.  2. Conditions de validité de l'acceptation.................................93

c) Moment et lieu de rencontre de l'offre et de l'acceptation
54.  Intérêt de la question ..................................................................95
55.  Constructions doctrinaires............................................................97
56.  Théorie de l'émission ..................................................................97
57.  Théorie de la réception...............................................................98
58.  Solutions retenues .......................................................................99
B. Processus particuliers

a) Les « avant-contrats »
59. Promesse unilatérale et promesse synallagmatique ................................................................. 101
60. Intérêt du recours aux promesses de contracter ................................................................. 103
61. Sanctions de l’inexécution de la promesse .............................................................................. 104
62. Sanctions aux préliminaires d’un contrat, autres qu’une promesse de contracter .................. 106
63. Règles particulières en matière de vente d’immeubles à usage d’habitation .......................... 108

b) Les contrats conclus par l’entremise d’un représentant
64. Notion de représentation ............................................................................................................. 109

1. Les conditions de la représentation
65. Le représentant doit avoir le pouvoir de représenter ................................................................. 109
66. Le représentant doit avoir la volonté de conclure l’acte ............................................................. 110
67. Le représentant doit avoir l’intention de représenter ................................................................. 111

2. Les effets de la représentation
68. Les effets de la représentation parfaite .................................................................................... 112
69. Les effets de la représentation imparfaite ................................................................................ 112

Sous-par. 2. Le consentement doit être intègre
70. Position du problème .................................................................................................................. 113
71. Absence de consentement et vice du consentement ............................................................... 115
72. Vices du consentement .............................................................................................................. 116

A. L’erreur
73. L’erreur-obstacle ....................................................................................................................... 117
74. L’erreur indifférente .................................................................................................................. 119

a) Les conditions de l’erreur, vice du consentement
75. Erreur sur un élément essentiel et déterminant ...................................................................... 120
THEORIE DES OBLIGATIONS

76. Erreur sur un fait intérieur au contrat ........................................... 122
77. Connaissance de l’erreur de l’un des contractants
   par l’autre ............................................................................................ 123
78. Erreur sur la prestation fournie ......................................................... 125
79. Erreur sur la personne ........................................................................ 126

b) Les sources de l’erreur, vice du consentement
80. Présentation du problème .................................................................. 127
81. 1. L’ignorance du droit ..................................................................... 128
82. 2. La négligence et l’erreur inexusable ............................................. 129

c) La preuve et la sanction de l’erreur
83. Preuve de l’erreur ............................................................................. 133
84. Sanction de l’erreur .......................................................................... 134

B. Le dol
85. Notion de dol .................................................................................... 134

a) Éléments constitutifs du dol
86. L’élément psychologique .................................................................. 137
87. L’élément matériel : les manoeuvres ................................................. 138
88. Mensonge et réticence ....................................................................... 138

b) Conditions de l’annulation pour dol
89. Il faut que le dol ait été déterminant ................................................ 140
90. Il faut que le dol ait été le fait du cocontractant
   ou ait été fait à sa connaissance ....................................................... 142

c) Preuve et sanctions du dol
91. Le dol doit être prouvé ....................................................................... 143
92. Le dol et les actions le sanctionnant ................................................ 144
93. Prescription des recours .................................................................... 149

C. La crainte résultant de la violence ou de la menace
94. Notion générale ................................................................................. 152
### TABLE ANALYTIQUE DES MATIÈRES

**a) Caractères de l’acte constitutif de la violence et de la crainte**

95. *La crainte doit être déterminante* ........................................... 153

96. *La crainte doit résulter d’une violence contraire au droit* .......................... 155

**b) Conditions auxquelles la crainte vicie le contrat**

97. *L’auteur de la violence* .......................................................... 156

98. *État de nécessité* ................................................................. 157

**c) Preuve et sanctions de la violence**

99. *La violence doit être prouvée* ............................................. 159

100. *La violence peut être diversement sanctionnée* ......................... 159

**D. La lésion**

101. *Notion* ................................................................................ 161

102. *Évolution de l’idée de lésion* ............................................. 161

103. *Diverses conceptions de la lésion* ......................................... 164

104. *Les vicissitudes de la réforme en matière de lésion* ................. 164

105. *Contenu de la notion de lésion* .......................................... 170

106. *Les cas de lésion entre majeurs* ....................................... 173

107. *Preuve et sanctions de la lésion* ......................................... 178

**Sous-par. 3. Le consentement doit être donné par une personne capable**

108. *Capacité et incapacité* ......................................................... 180

**A. Les diverses « incapacités » de contracter**

109. *L’« incapacité naturelle »* .................................................. 182

110. *L’incapacité juridique* ....................................................... 183

111. *Inaptitude et incapacité* .................................................... 183

112. *Mandat en prévision d’inaptitude et incapacité* .................... 185

113. *Représentation et assistance* ............................................ 185

114. *Organisation de la tutelle et de la curatelle* ........................... 186

115. *Les interdictions de contracter* .......................................... 187
B. Les différents régimes des incapacités

a) L’« incapacité naturelle »

116. Preuve de l’inaptitude à donner un consentement valable.................................................................188

b) L’incapacité juridique

1. Les mineurs

117. La situation de principe.................................................................190
118. Les situations d’exception.................................................................193
119. Gestion des biens du mineur non émancipé ..................................194
120. Gestion des biens du mineur ayant fait l’objet
d’une simple émancipation.................................................................200
121. Gestion des biens du mineur ayant fait l’objet
d’une pleine émancipation.................................................................205

2. Les majeurs protégés

122. Contexte de la réforme sur les incapacités en
eraison de l’état mental .................................................................205
123. Situation ancienne des « interdits » et situation
actuelle des « majeurs protégés » .....................................................207
124. Le majeur en curatelle .................................................................208
125. Le majeur en tutelle .................................................................210
126. Le majeur assisté d’un conseiller ...............................................211
127. Gestion du patrimoine du mandant au cas
d’inaptitude ..................................................................................212

Par. 2. L’objet

128. Notion ..................................................................................214

A. La validité des prestations

129. Conditions de validité.................................................................216

a) La prestation doit être déterminée ou déterminable

130. Principe..................................................................................216
131. Application particulière du principe aux corps
certains et aux choses de genre ..................................................219
b) La prestation doit être possible
132. « À l'impossible, nul n'est tenu » .................................................. 221
133. Choses futures .............................................................. 222

c) La prestation doit être licite
134. Licéité de la prestation .................................................. 223
135. Licéité ou illicéité de certaines clauses de type « entonnoir » ou « escalier » .................................................. 224

B. La validité de l'opération juridique dans son ensemble
136. Licéité de l'objet du contrat .................................................. 226

Par. 3. La cause
137. Le « pourquoi » de l'engagement .................................................. 227

A. Évolution de la notion de cause
138. Présentation du problème .................................................. 227
139. « Causa civilis obligationis » et la notion post-romaine de cause .................................................. 227
140. Cause objective et cause subjective. Cur debetur ? .................................................. 228
141. La réponse choisie par les canonistes .................................................. 229
142. La théorie classique .................................................. 230
143. Conceptions contemporaines .................................................. 230

B. La cause de l'obligation (cause objective)

a) Généralités
144. Notion et domaine .................................................. 231

1. La théorie classique de la cause objective
145. Exposé de la théorie selon le type de contrat envisagé .......... 232

2. Critiques de la théorie classique
146. Les anticausalistes .................................................. 233
147. « Valeur » de la critique anticausaliste .................................................. 234
148. Caractère incomplet de la théorie classique ? ................. 236

b) La cause de l’obligation et le Code civil du Québec
149. Nécessité de la cause ......................................................... 237
150. Preuve de la cause ............................................................. 238
151. Absence de cause, fausse cause, erreur sur la cause ......................... 239
152. Cause et « consideration » .................................................. 240

C. La cause du contrat (cause subjective)
153. Les motifs de l’engagement ............................................... 242

Section 2. La conformité du contrat à l’ordre public

Par. 1. Le principe de liberté dans le contenu du contrat
154. Présentation du problème ................................................. 243
155. Les politiques législatives .................................................. 244
156. Règles impératives et supplétives ..................................... 250

Par. 2. Les limites à la liberté contractuelle

A. La notion d’ordre public
157. Définition ................................................................. 251
158. Ordre public textuel et ordre public virtuel .................. 251
159. Les manifestations de l’ordre public ............................... 252
160. Ordre public politique .................................................... 253
161. Ordre public relatif à la personne .................................. 253
162. Ordre public familial ................................................... 253
163. Ordre public économique ............................................... 254
164. Ordre public du travail ................................................ 255
165. Ordre public social ...................................................... 255
166. Ordre public moral ..................................................... 255
167. Ordre public de protection et ordre public de direction ...................... 257

B. Les conventions contrariant l’ordre public
168. Présentation du problème ............................................. 258
TABLE ANALYTIQUE DES MATIERES

169. L’illicité de l’objet ............................................................... 259
170. Les lois prohibitives ........................................................... 260
171. L’illicité de la cause ........................................................... 261
172. Mobile illicite déterminant et mobile illicite secondaire .................. 262
173. Connaissance du caractère immoral du mobile déterminant ................ 252
174. Morale et justice ............................................................... 265

CHAPITRE II
LA SANCTION DES REGLES RELATIVES
A LA FORMATION DU CONTRAT
175. Présentation du problème .................................................... 267

Section 1. La théorie des nullités

Par. 1. L’évolution des idées

A. Du droit romain à la codification
176. Droit romain ........................................................................ 268
177. Glossateurs et post-glossateurs ............................................ 268
178. Ancien Droit ........................................................................ 269

B. La théorie de l’inexistence
179. Conception de Zachariae ...................................................... 270
180. Doctrine classique ............................................................... 270

C. La théorie du droit de critique
181. Acte annulable ...................................................................... 272

D. Conception contemporaine
182. Rejet de la conception organique .......................................... 274
183. Rejet de l’inexistence ........................................................... 274
184. Le Code civil du Québec ...................................................... 275
Par. 2. Le domaine respectif de chaque type de nullité

A. La sanction des règles relatives au consentement
   185. L'aptitude à donner un consentement ........................................ 277
   186. Les vices du consentement ....................................................... 278

B. La sanction des règles relatives à la capacité
   187. Les interdictions de contracter .................................................. 279
   188. Les incapacités d'exercice ........................................................ 280

C. La sanction des règles relatives à l'objet et à la cause
   189. Défaut d'objet ou de cause ....................................................... 280
   190. Illicéité de l'objet ou de la cause ............................................. 282

D. La sanction des règles relatives aux conditions de forme
   191. Formalités habilitantes ............................................................. 283
   192. Formalités solennelles ............................................................. 284

Par. 3. L'annulation

A. L'action en nullité
   193. Mise en œuvre de la sanction ................................................... 285

a) Les personnes pouvant invoquer la nullité.
   194. Personnes pouvant invoquer la nullité absolue ............................ 287
   195. Personne pouvant invoquer la nullité relative .............................. 288

b) L’extinction du droit de demander l’annulation

1. La confirmation
   196. Notion de confirmation ............................................................. 291
   197. Domaine de la confirmation ....................................................... 292
   198. Conditions de la confirmation .................................................. 292
   199. Effets de la confirmation ........................................................ 294

2. La prescription
   200. Domaine de la prescription ....................................................... 295
   201. Prescription de l’action en nullité .......................................... 296
TABLE ANALYTIQUE DES MATIERES 822

202. Imprescriptibilité de l’exception .............................................. 296

B. L’étendue de l’annulation
203. Nullité totale et nullité partielle ............................................. 298
204. Indivisibilité objective .......................................................... 298
205. Indivisibilité subjective .......................................................... 299

C. Les conséquences de l’annulation
206. Anéantissement rétroactif de l’acte ......................................... 301

a) La disparition rétroactive du contrat et les tiers
207. L’impact de la rétroactivité à l’égard des tiers ......................... 302

b) La disparition rétroactive du contrat et les parties
208. La remise en état ................................................................. 305

1. La restitution du principal
209. Restitution en nature ou par équivalent ................................... 306
210. Évaluation de la prestation reçue .......................................... 308
211. L’impossibilité de restituer une chose ................................... 309

2. Les indemnités accessoires
212. Présentation du problème ...................................................... 313
213. Plus-values et moins-values .................................................. 313
214. Plus-values et moins-values purement économiques .................. 314
215. Plus-values et moins-values découlant de la modification de l’état du bien .................................................. 315
216. Fruits et revenus ................................................................. 321
217. Indemnité de jouissance ......................................................... 322

c) Cas où la restitution est limitée
218. Limites tenant à l’incapacité du débiteur de la restitution .......... 323
219. Limites tenant à l’immoralité du contrat ................................. 324
Section 2. Autres sanctions
220. Dommages-intérêts, réduction de l’obligation, révision du contrat .............................................. 327

CHAPITRE III
LE CONTENU DU CONTRAT
221. Présentation du sujet ................................................................. 329

Section 1. La détermination du contenu contractuel

Par. 1. Le contenu explicite (interprétation du contrat)
222. Nécessité d’interpréter le contrat ............................................. 329

A. La recherche de l’intention commune
223. Principe ......................................................................................... 330
224. Le contrat « clair en soi » ............................................................ 330
225. L’absence d’intention commune ................................................. 331

B. Les directives d’interprétation
226. Le contexte immédiat ................................................................. 333
227. Le contexte médiat ...................................................................... 334
228. Autres directives ........................................................................ 334
229. Doute irréductible ........................................................................ 336

Par. 2. Le contenu implicite
230. La « nature du contrat » : source autonome de clauses implicites ? ......................................................... 337

A. Les clauses implicites découlant de la loi.
231. La réglementation des contrats nommés .................................. 339
232. La réglementation des contrats innommés ............................. 339
233. Caractère contractuel des clauses implicites d’origine légale ......................................................... 340

B. Les clauses implicites découlant des usages
234. Rôle des usages ............................................................................ 341
C. Les clauses implicites découlant de l’équité
235. Rôle de l’équité.................................................................342

Section 2. Le contrôle du contenu du contrat d’adhésion ou de consommation
236. Protection des personnes les plus vulnérables .................348
237. Clause externe.................................................................348
238. Clause illisible ou incompréhensible.................................349
239. Clause abusive...............................................................351

CHAPITRE IV
L’EFFET PARTICULIER DES CONTRATS TRANSLATIFS DE PROPRIÉTÉ
240. Présentation du problème..................................................355

Section 1. Le principe du transfert de propriété solo consensu
241. Du formalisme au consensualisme .....................................355
242. Aliénation d’une chose certaine et déterminée .................356
243. Aliénation d’une chose de genre .......................................357

Section 2. Les tempéraments apportés au principe
244. Aliénations successives .....................................................357
245. L’aliénation successive d’un immeuble ...............................358
246. L’aliénation successive d’un meuble ..................................358
247. Essai de justification .........................................................359

Sous-titre II
L’engagement unilatéral de volonté
248. Un concept inutile...........................................................363

TITRE II
LE FAIT JURIDIQUE
249. Les sources d’obligations, hors du contrat.........................367
CHAPITRE I
LA GESTION D'AFFAIRES

250. Gestion d'affaires et mandat .................................................. 371

Section 1. Les conditions de la gestion d'affaires

Par. 1. Les conditions à l'égard du géré
251. Gestion en principe à l'insu du géré .............................................. 372
252. Capacité ou incapacité du géré ? ............................................... 373

Par. 2. Les conditions à l'égard du gérant
253. Intention de gérer l'affaire d'autrui .............................................. 374
254. Capacité ou incapacité du gérant ? ............................................. 375

Par. 3. Les conditions à l'égard de l'acte de gestion
255. Actes juridiques ou faits matériels .............................................. 376
256. Caractère opportun de la gestion .............................................. 377
257. Nature de l'acte juridique posé ................................................. 377

Section 2. Les effets de la gestion d'affaires

Par. 1. Les obligations du gérant
258. Le gérant vis-à-vis du géré ..................................................... 378
259. Le gérant vis-à-vis des tiers ..................................................... 380

Par. 2. Les obligations du géré
260. Le géré vis-à-vis du gérant ...................................................... 381
261. Le géré vis-à-vis des tiers ....................................................... 384
262. Conclusion .............................................................................. 386

CHAPITRE II
LA RECEPTION DE L'INDU

263. Définition ............................................................................. 387

Section 1. Les conditions de la réception de l'indu
264. Terminologie ........................................................................ 387
Par. 1. Le solvens a exécuté une obligation qui n’existait pas
265. Absence d’obligation .................................................. 388

Par. 2. Le solvens a commis une erreur en exécutant la
prestation ou a exécuté pour éviter un préjudice
266. Paiement fait par erreur ou pour s’éviter un
préjudice................................................................. 389

Par. 3. L’accipiens a conservé ses droits
267. Conservation par l’accipiens de ses droits.......................... 392
268. Prescription............................................................... 393

Section 2. Les effets de la réception de l’indu
269. Renvoi..................................................................... 394

CHAPITRE III
L’ENRICHISSEMENT INJUSTIFIE
270. Généralités .................................................................. 397

Section 1. Les conditions de l’enrichissement injustifié

Par. 1. Un appauvrissement injustifié du demandeur
271. Notion d’appauvrissement.................................................. 399

Par. 2. Un enrichissement du défendeur, conséquence de
l’appauvrissement injustifié du demandeur
272. Enrichissement et lien de cause à effet............................. 401

Par. 3. Un enrichissement injustifié
273. Absence de justification juridique....................................... 402

Par. 4. Absence de toute autre voie de droit
274. Caractère subsidiaire de l’action....................................... 404

Section 2. Les effets de l’enrichissement injustifié
275. Double limite de l’indemnisation..................................... 408
276. Conclusion.................................................................. 410
LIVRE II
LES EFFETS DES OBLIGATIONS

TITRE I
L’EXECUTION DES OBLIGATIONS

CHAPITRE I
REGLES GENERALES D’EXECUTION DES OBLIGATIONS

277. Exécution et paiement ................................................. 417

Section 1. La force du lien obligatoire

278. Effets des contrats et effets des obligations ............................ 417

Par. 1. Le contrat s’impose aux parties

279. Terminologie ....................................................................... 420

280. Le contrat, loi des parties .................................................. 422

281. L’obligation perpétuelle ..................................................... 425

282. La perpétuité et le contrat de travail .................................. 425

283. La perpétuité et les rentes .................................................. 426

284. La perpétuité et le contrat de louage de chose ...................... 426

Par. 2. Le contrat s’impose au juge

285. Sécurité et imprévision ...................................................... 431

Section 2. L’effet relatif du lien obligatoire

Par. 1. Les principes de relativité et d’opposabilité du lien obligatoire

286. Les parties au contrat ....................................................... 435

287. Le contrat avec soi-même .................................................. 436

A. L’obligation ne lie pas les tiers

288. Le contrat et les tiers ....................................................... 437

289. a) Les ayants cause .......................................................... 437

290. 1. L’ayant cause universel ou à titre universel ...................... 437

291. 2. L’ayant cause à titre particulier ..................................... 439
**TABLE ANALYTIQUE DES MATIERES**

<table>
<thead>
<tr>
<th>Numéro</th>
<th>Titre</th>
<th>Page</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>292.</td>
<td>L'ayant cause particulier et la transmission de droits</td>
<td>442</td>
</tr>
<tr>
<td>293.</td>
<td>L'ayant cause particulier et la transmission de dettes</td>
<td>444</td>
</tr>
<tr>
<td>294.</td>
<td>L'ayant cause particulier et la transmission d'un contrat synallagmatique</td>
<td>446</td>
</tr>
<tr>
<td>295.</td>
<td>b) Les créanciers</td>
<td>448</td>
</tr>
<tr>
<td>B.</td>
<td>L'obligation est opposable aux tiers</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>296.</td>
<td>L'opposabilité</td>
<td>448</td>
</tr>
<tr>
<td>Par. 2.</td>
<td>Les dérogations apportées aux principes de la relativité et de l'opposabilité du lien obligatoire</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>A.</td>
<td>La stipulation pour autrui</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>297.</td>
<td>Généralités</td>
<td>451</td>
</tr>
<tr>
<td>a)</td>
<td>L'évolution de la stipulation pour autrui</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>298.</td>
<td>Du droit romain au Code civil</td>
<td>453</td>
</tr>
<tr>
<td>b)</td>
<td>Les conditions de validité de la stipulation pour autrui</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>299.</td>
<td>La stipulation pour autrui n'a plus à avoir un caractère accessoire</td>
<td>455</td>
</tr>
<tr>
<td>300.</td>
<td>La stipulation pour autrui doit être faite au profit d'une personne déterminée ou déterminable</td>
<td>456</td>
</tr>
<tr>
<td>301.</td>
<td>La stipulation pour autrui peut-elle être faite au profit d'une personne future ?</td>
<td>458</td>
</tr>
<tr>
<td>c)</td>
<td>Les effets de la stipulation pour autrui</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>302.</td>
<td>Les rapports entre le stipulant et le promettant</td>
<td>460</td>
</tr>
<tr>
<td>303.</td>
<td>Les rapports entre le stipulant et le tiers</td>
<td>464</td>
</tr>
<tr>
<td></td>
<td>bénéficiaire</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>304.</td>
<td>Les rapports entre le promettant et le tiers</td>
<td>466</td>
</tr>
<tr>
<td></td>
<td>bénéficiaire</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>d)</td>
<td>La nature juridique de la stipulation pour autrui</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>305.</td>
<td>La théorie de l'offre</td>
<td>468</td>
</tr>
<tr>
<td>306.</td>
<td>La théorie de la gestion d'affaires</td>
<td>468</td>
</tr>
</tbody>
</table>
307. La théorie de l’engagement unilatéral .................................................. 469

B. La promesse pour autrui
308. Notions de promesse pour autrui et de promesse de porte-fort .................................................. 470
309. Effets .............................................................................................................. 471

C. La contre-lettre
310. Notion de simulation ...................................................................................... 471
311. Les conséquences de la simulation ................................................................. 473
312. Les conséquences de la simulation à l’égard de leurs auteurs ......................... 474
313. Les conséquences de la simulation à l’égard des tiers ..................................... 475

Section 3. Le paiement
314. Paiement et exécution volontaire ................................................................. 477
315. Paiement et exécution de bonne foi ............................................................... 477
315bis. Plan ............................................................................................................ 478

Par. 1. Le paiement en général

Sous-par. 1. Les parties au paiement
A. Les personnes pouvant faire un paiement
316. Détermination du solvens .............................................................................. 479

B. Les personnes pouvant recevoir un paiement
317. Détermination de l’acciipients ..................................................................... 481

Sous-par. 2. Les conditions du paiement
A. L’objet du paiement
a) Le paiement de ce qui est dû
318. Le paiement d’une obligation autre qu’une obligation portant sur une somme d’argent .......................................................... 483
319. Le paiement d’une obligation portant sur une somme d’argent ...................... 484
b) Le paiement de tout ce qui est dû
320. L’indivisibilité du paiement ......................................................... 485
321. L’imputation des paiements .......................................................... 486

B. Le moment, le lieu et les frais du paiement
322. Moment du paiement ........................................................................ 488
323. Lieu et frais du paiement ................................................................. 488

C. Preuve du paiement
324. La preuve, en fonction de la nature juridique du paiement .................. 489

Sous-par. 3. Les offres réelles et la consignation
325. Obstacles au paiement .................................................................... 490

A. Moyens mis à la disposition du débiteur
326. Offres réelles et consignation ........................................................... 490
327. Forme et contenu des offres ............................................................. 492
328. Procédure des offres réelles ayant pour objet une somme d’argent ou une valeur mobilière ................................................................. 492
329. Procédure des offres réelles selon le lieu du paiement ......................... 493

B. Effet de ces moyens
330. Demeure de plein droit et ses conséquences ..................................... 494
331. Retrait des sommes ou valeurs consignées ....................................... 495
332. Paiement, intérêts et frais ................................................................ 495

Par. 2. Le paiement avec subrogation
333. Notion de subrogation ...................................................................... 497

A. Les cas de subrogation

a) La subrogation conventionnelle
334. La subrogation consentie par le créancier .......................................... 499
335. La subrogation consentie par le débiteur ............................................ 500
b) La subrogation légale
336. Cas de subrogation de plein droit ........................................ 503

B. Les effets de la subrogation

a) L'effet translatif de la subrogation
337. Substitution de créancier ....................................................... 506

b) La limitation à l'effet translatif de la subrogation
338. Subrogation et cession de créance ........................................ 507
339. Subrogation et solidarité ...................................................... 508
340. Subrogation et caution ......................................................... 509
341. Subrogation et paiement partiel ............................................. 510

Par. 3. Le paiement par compensation
342. Notion de compensation légale et judiciaire ............................ 512

A. Les conditions de la compensation
343. Nécessité de remplir certaines conditions ................................ 514

a) Les caractères des obligations susceptibles de compensation
344. Les quatre conditions requises .............................................. 514
345. Réciprocité ......................................................................... 514
346. Fongibilité .......................................................................... 515
347. Liquidité ............................................................................ 515
348. Exigibilité ........................................................................... 516

b) Les obstacles à la compensation, résultant de la loi
349. Le cas de l'acte fait dans l'intention de nuire ............................ 517
350. Le cas de la demande en restitution d'un dépôt ...................... 517
351. Le cas de la dette insaisissable .............................................. 518
352. Le cas de la faillite ............................................................... 519
353. Le cas de la saisie-arrêt ......................................................... 522
353bis. La compensation et l'État .................................................. 523
B. Les effets de la compensation

a) L’automatisme de la compensation
   354. Compensation de plein droit ........................................ 523

b) Les atténuations au caractère automatique de la compensation
   355. Renonciation à la compensation ..................................... 525

Par. 4. Le paiement par confusion

356. Notion de confusion .......................................................... 526
357. Effets de la confusion ......................................................... 527

Par. 5. Le paiement par l’acquisition du bien qui fait l’objet
d’une hypothèque ou d’une priorité

358. Présentation du problème .................................................. 529

CHAPITRE II
REGLES D’EXECUTION PARTICULIERES
A CERTAINES OBLIGATIONS

359. Les obligations complexes ................................................ 533

Section 1. Les obligations à terme et les obligations
conditionnelles

360. Les obligations à modalité simple ...................................... 533

Par. 1. Le terme

361. Événement futur et certain ................................................. 533
362. Terme suspensif et terme extinctif ..................................... 535

A. L’exécution de l’obligation à terme

363. L’exécution à l’échéance .................................................... 536
364. L’exécution avant l’échéance .............................................. 537
365. Renonciation au terme ...................................................... 538

B. La déchéance du terme

366. Le cas de faillite ou d’insolvabilité .................................... 540
367. Le cas de diminution des sûretés ....................................... 541
368. Le cas du consommateur ................................................... 542
Par. 2. La condition

369. Notion ................................................................. 543

A. Les caractères de la condition

370. Condition suspensive ................................................. 543
371. Condition résolutoire .................................................. 543
372. Événement futur et incertain ....................................... 543
373. Condition impossible ................................................... 544
374. Condition et élément fondamental du contrat ................. 545
375. Condition casuelle et condition potestative .................. 547
376. Condition illicite ou immorale ..................................... 550

B. Les effets de la condition

377. Les effets de la condition suspensiva ......................... 551

a) Pendante conditione

b) L’incertitude est levée

378. Les effets de la condition résolutoire ......................... 554

a) Pendante conditione

b) L’incertitude est levée

Section 2. Les obligations plurales

Par. 1. La pluralité d’objets

379. Obligation conjonctive ................................................. 556
380. Obligation alternative ................................................... 557
381. Obligation facultative ................................................. 557
382. Comparaison des obligations alternative et facultative .... 558

Par. 2. La pluralité de sujets

A. Les obligations conjointes

383. Définition ................................................................. 560
TABLE ANALYTIQUE DES MATIERES

**B. Les obligations solidaires**

384. *Notion de solidarité* ................................................................. 561

a) La solidarité active

385. *Créanciers solidaires* ............................................................... 562

b) La solidarité passive

386. *Débiteurs solidaires* ................................................................. 563

1. *Les sources de la solidarité passive*

387. *Source conventionnelle* ............................................................ 564

388. *Source légale* .............................................................................. 564

2. *Les effets de la solidarité passive*

389. *Les effets principaux dans les rapports entre le créancier et les débiteurs* ........................................................................... 567

390. *Les effets secondaires dans les rapports entre le créancier et les débiteurs* ................................................................. 569

391. *L’obligation in solidum* ................................................................. 572

392. *Les effets dans les rapports des débiteurs entre eux* .................. 574

393. *Remise de dette et insolvabilité* ................................................. 577

394. *Les exceptions purement personnelles dans les rapports entre débiteurs* ................................................................. 578

395. *Cas des débiteurs-cautions* ......................................................... 579

396. *La prescription dans les rapports entre débiteurs* ....................... 580

397. *Observation d’ordre terminologique* ......................................... 580

**C. Les obligations indivisibles**

398. *Notion* ......................................................................................... 580

a) Les sources de l’indivisibilité

399. *La nature de l’objet* ................................................................. 582

400. *La volonté des parties* ................................................................. 582

b) Les effets de l’indivisibilité

401. *L’indivisibilité passive* ............................................................. 583
TITRE II
L'INEXECUTION DES OBLIGATIONS

CHAPITRE I
LES REGLES SPECIALES
AUX OBLIGATIONS CONTRACTUELLES

403. Situations envisagées.......................................................... 589

Section 1. La résolution
404. Le fondement de la résolution............................................. 590

Par. 1. Les conditions d'application de la résolution

A. Le domaine d'application
405. Résolution et contrats synallagmatiques.............................. 591
406. Résolution et contrats unilatéraux....................................... 592

B. Les causes d'application
407. Obligation inexécutée.......................................................... 593
408. Inexécution fautive............................................................ 595

Par. 2. Le fonctionnement de la résolution

A. Les moyens d'obtenir la résolution
409. Résolution judiciaire.......................................................... 596
410. Résolution de plein droit.................................................... 597
411. Résolution conventionnelle et condition résolutoire.................. 600
412. Résolution et dommages-intérêts....................................... 601

B. Les effets de la résolution
413. Effets entre les parties....................................................... 601
414. Effets à l'égard des tiers..................................................... 602
415. Contrats à exécution successive ....................................... 602
Section 2. La théorie des risques
416. Position du problème................................................................. 603

Par. 1. Le principe général (res perit debitori)
417. Contrats synallagmatiques non translatifs de propriété................................................................. 605

Par. 2. Le cas des contrats translatifs de propriété
418. Le droit d’hier : res perit domino.............................................. 607
419. Le droit d’aujourd’hui : déclin de la règle res perit domino................................................................. 609
420. La charge des risques et les obligations conditionnelles................................................................. 611
421. La charge des risques et la restitution des prestations................................................................. 613
422. Caractères supplétif de ces règles.................................................. 616
423. Le contrat de consommation............................................................. 616

Section 3. L’exception d’inexécution et le droit de rétention

Par. 1. L’exception d’inexécution (« exceptio non adimpleti contractus »)
424. Nature de l’exception................................................................. 617

A. Le domaine d’application de l’exception
425. Exécution donnant, donnant...................................................... 618
426. Inexécution totale ou assimilable.................................................. 618

B. Le mécanisme de l’exception
427. Moyen de défense................................................................. 619

Par. 2. Le droit de rétention
428. Notion et domaine d’application du droit de rétention................................................................. 620
429. Effets du droit de rétention............................................................. 621
CHAPITRE II
LES DROITS DU CREANCIER
SUR LE PATRIMOINE DU DEBITEUR

430. Objet de ces divers droits.................................................................623

Section 1. Le droit à l’exécution forcée

431. Recours à la voie judiciaire...............................................................623

Par. 1. Le prélude à l’exécution forcée : la demeure

432. Notion .................................................................................................624

A. La demeure résultant d’une initiative du créancier (mise en demeure)

433. Forme et conditions de la mise en demeure...............................625

B. La demeure de plein droit

434. Les divers cas .........................................................................................627

435. L’importance de la demeure ..............................................................629

Par. 2. L’exécution forcée en nature

436. Position du problème ...........................................................................630

A. L’exécution forcée en nature et les obligations de « dare »

437. L’exécution en nature est le plus souvent possible.........................631

B. L’exécution forcée en nature et les obligations de faire

438. L’exécution en nature n’est pas toujours possible..........................633

439. L’exécution forcée d’une promesse de contracter .........................635

C. L’exécution forcée en nature et les obligations de ne pas faire

440. L’exécution en nature est parfois possible ........................................636

D. Les moyens indirects d’obtenir l’exécution en nature des obligations de faire et de ne pas faire

441. Présentation du problème.................................................................637

442. Astreintes .............................................................................................637

443. Injonctions ............................................................................................638
TABLE ANALYTIQUE DES MATIERES

Par. 3. L’exécution par équivalent
444. Réparation d’un préjudice.............................................. 644

A. La responsabilité du débiteur
445. Conditions de la responsabilité ........................................ 650

a) Le préjudice
446. Existence d’un préjudice.................................................. 650

1. L’inexécution de l’obligation
447. Défaut d’exécution.......................................................... 651
448. Retard dans l’exécution...................................................... 652
449. Préjudice moral et préjudice corporel .............................. 652

2. L’indemnisation
450. Les dommages-intérêts compensatoires ............................ 654
450bis. Le « bébé-préjudice ».................................................. 656
451. Les dommages-intérêts moratoires.................................... 657
452. Les dommages-intérêts punitifs........................................ 659

b) La faute
453. Existence d’une faute...................................................... 660

1. Analyse et preuve de la faute dans un contexte contractuel
454. Inexécution fautive......................................................... 660
455. Fardeau de la preuve dans le cadre d’une obligation de résultat.................................................. 661
456. Fardeau de la preuve dans le cadre d’une obligation de moyens.................................................. 662
457. Portée limitée de la classification obligation de résultat / obligation de moyens.............................. 662

2. Les divers degrés de faute en matière contractuelle
458. Intérêt à distinguer divers degrés de faute.......................... 663
459. La faute intentionnelle..................................................... 664
460. La faute lourde............................................................... 664
461. La faute légère............................................................... 665
462. La faute inexcusable ......................................................... 665

c) La relation de cause à effet
463. Existence d’un lien de causalité ........................................... 665

1. Le dommage indirect
464. La cascade des malheurs ................................................... 665

2. Le dommage imprévisible
465. La prévision contractuelle .................................................. 667
466. La clause pénale ............................................................... 668
467. Nature juridique de la clause pénale .................................... 670
468. Clause pénale et intérêts .................................................... 671
469. Le danger des clauses pénales ............................................. 673

B. La libération du débiteur
470. Inexécution justifiée ......................................................... 677

a) La libération prévue par la loi

1. Le cas de force majeure
471. Éléments constitutifs ........................................................... 677
472. L’irrésistibilité ................................................................. 678
473. L’imprévisibilité ............................................................... 678
474. L’extériorité ................................................................. 678
475. Combinaison de ces éléments ............................................. 679

2. Les autres causes de libération
476. Le fait du créancier ............................................................ 680
477. Le fait d’un tiers ............................................................... 680
478. L’absence de faute ........................................................... 680

b) La libération prévue par les parties

1. Les clauses de non-responsabilité
479. Exclusion de responsabilité ................................................. 682
480. Faute intentionnelle (dol) et faute lourde .............................. 683
TABLE ANALYTIQUE DES MATIERES

481. Faute d’un préposé.................................................................685
482. Connaissance et acceptation de la clause..............................685

2. Les clauses de limitation de responsabilité
483. Plafond de responsabilité....................................................687

Section 2. Le contrôle exercé par le créancier
484. Généralités ...........................................................................688

Par. 1. L'action oblique
485. But de l'action........................................................................689
486. Domaine d'application.........................................................689
487. Droits attachés à la personne ................................................690

A. Les conditions d'exercice de l'action oblique
488. Les conditions relatives au débiteur ...................................691
489. Les conditions relatives au créancier .................................691
490. Les conditions relatives à la créance..................................692

B. Les effets de l'action oblique
491. Les effets limités du recours ................................................693

Par. 2. L'action en inopposabilité (ou action paulienne)
492. But du recours........................................................................693

A. Les conditions d'exercice de l'action paulienne
493. Conditions générales............................................................694
494. Acte d'appauvrissement postérieur à la naissance
     de la créance........................................................................696
495. Acte accompli en fraude des droits du créancier..................697
496. Présomptions de fraude.......................................................697
497. Connaissance de l'insolvabilité et mauvaise foi..................699
498. Délai de l'action paulienne..................................................700

B. Les effets de l'action paulienne
499. Inopposabilité de l'acte frauduleux......................................701
500. Action paulienne et faillite....................................................702
TITRE III
LES REMANIEMENTS APPORTES AU LIEN OBLIGATOIRE

CHAPITRE I
LA CESSION DE CREANCE

501. Présentation ........................................................................ 707

Section 1. Les conditions de la cession de créance
502. Conditions de validité de la cession de créance ................. 708
503. Conditions d’opposabilité de la cession de créance .......... 708

Section 2. Les effets de la cession de créance
504. Effet translatif ................................................................... 710
505. Garanties ........................................................................... 711

CHAPITRE II
LA NOVATION

506. Notion .............................................................................. 713

Section 1. Les éléments de la novation
507. La novation par changement d’objet ............................... 713
508. La novation par changement de cause ............................. 714
509. La novation par changement de créancier ....................... 714
510. La novation par changement de débiteur ....................... 714
511. Aliquot novi ....................................................................... 715
512. Animus novandi ................................................................. 715

Section 2. Les effets de la novation
513. Double effet, extinctif et créateur .................................... 716
514. Réserve des hypothèques ................................................. 717
515. Cautions et codébiteurs solidaires ................................. 718

CHAPITRE III
LA DELEGATION

516. Définition .......................................................................... 721
Section 1. La notion de délégation
517. Transmission indirecte de dette........................................721

Section 2. Les effets de la délégation
518. Délégation imparfaite.....................................................722
519. Délégation parfaite .......................................................722
520. L’opposabilité des moyens de défense...............................723
521. Délégation et stipulation pour autrui................................725
522. Délégation et indication de paiement................................726
523. Délégation et cession de créance ....................................727

CHAPITRE IV
LA REMISE DE DETTE

Section 1. Conditions de formation
524. Nature juridique............................................................729
525. Conditions de formation ...............................................730
526. Remise expresse et remise tacite.....................................730

Section 2. Les effets de la remise
527. Remise de dette et solidarité............................................731
528. Remise de dette et cautionnement...................................731

Liste des abréviations..........................................................733

Table de la législation citée .................................................735

Table des jugements..........................................................751

Ouvrages cités par le seul nom de l’auteur.............................773

Bibliographie........................................................................779

Table alphabétique des matières ...........................................799

Table analytique des matières..............................................811