

Table des matières

Table des matières	VII
Table des abréviations.....	XIII
Bibliographie.....	XIII
PARTIE I : INTRODUCTION ET CONCEPT	1
Chapitre 1: Introduction.....	3
I. Le contexte de la thèse	3
II. Objet de la thèse.....	5
III. Portée de la recherche.....	7
IV. Méthodologie et plan de la recherche	8
Chapitre 2: Le Concept.....	13
I. Origines et définitions de la sous-participation.....	13
1. Origine romaine	15
2. Origine américaine	21
3. Origine allemande	25
4. Origine suisse	27
II. Parties dans un rapport de sous-participation	31
III. Objets de la sous-participation	32
IV. Délimitation des transactions	35
V. Buts de la sous-participation.....	38
1. Refinancement de crédits	38
2. Transfert des risques	41
3. Alternatives d'investissement	43
4. Avantages et inconvénients pour les parties.....	51

PARTIE II: LE CONTRAT	55
Chapitre 1: Introduction.....	57
Chapitre 2: Principes de la sous-participation	59
I. En droit comparé	59
1. Droit américain.....	59
1.1 Fondements juridiques.....	60
a Principe de l'autonomie de la sous-participation	61
b Principe de l'égalité dans la sous-participation.....	67
c Conclusion intermédiaire.....	76
2. Droit allemand.....	77
II. Délimitations	80
1. En général.....	80
2. En particulier	81
2.1 Syndication et sous-participation.....	81
2.2 Cession et sous-participation: le cas de la titrisation	86
2.3 Obligations sécurisées et sous-participation	91
III. Qualification du contrat en droit suisse.....	95
1. Méthode générale de qualification	96
2. Vue générale de la jurisprudence	97
3. Qualification proprement dite	99
3.1 Méthode d'analyse.....	100
3.2 Analyse contractuelle	106
a Société simple	107
b Contrat de prêt.....	109
e Contrat de stipulation pour un tiers.....	114
3.3 Analyse contractuelle de la sous-participation	115

PARTIE III: LA TRANSACTION	123
Chapitre 1: Introduction	125
Chapitre 2: Risques de la sous-participation	127
I. En général.....	128
II. En particulier	136
Chapitre 3: La sûreté	139
I. Introduction	139
II. La cession fiduciaire.....	140
1. Révision du droit réel (droit de gage immobilier).....	142
2. Problématique du dualisme des créances	145
3. Conceptions de l'accessiorité et de la fiducie	152
3.1 Le concept d'accessiorité.....	152
3.2 Le concept de fiducie.....	159
4. Conséquences juridiques de cette conception	168
5. Implications pratiques pour la sous-participation	181
6. Transfert fiduciaire dans la sous-participation	184
6.1 Rappel général	184
6.2 Conditions légales du transfert	188
6.3 Limites contractuelles.....	189
a Transfert de la convention de sûreté	189
b Validité du transfert	190
6.4 Interdiction de l'hypothèque mobilière	200
6.5 Interdiction de l'engagement ultérieur du gage	219
7. Transfert des cédules hypothécaires de registre.....	226
8. Effets de la cession à des fins de sûretés	230
8.1 Notification de la cession.....	230
8.2 Les exceptions	237

8.3 La compensation.....	239
a Renonciation à la compensation.....	241
b Portée de l'interdiction.....	242
c Exercice de l'interdiction.....	244
a Validité de l'interdiction dans la faillite.....	248
8.4 Conclusion.....	254
III. Le nantissement.....	255
1. Conditions légales.....	256
1.1 Limites au nantissement des cédules hypothécaires.....	256
a Interdiction de l'hypothèque mobilière.....	256
b Interdiction de l'engagement ultérieur du gage.....	259
c Nantissement des cédules hypothécaires de registre.....	261
1.2 Effets.....	264
a Compensation.....	264
b Faillite.....	266
2. Conclusion.....	267
Chapitre 4: Le consentement.....	269
I. Introduction.....	269
II. Examen sous l'angle obligataire.....	273
1. Le contrôle du consentement – la clause « insolite ».....	273
1.1 Consentement au transfert de cédules hypothécaires.....	277
1.2 Consentement à l'engagement ultérieur du gage.....	292
1.3 Consentement à la renonciation à la compensation.....	296
III. Examen sous l'angle de la concurrence déloyale.....	299
1. Portée.....	303
2. Application temporelle de l'art. 8 LCD.....	306
3. En particulier.....	317

3.1 Transfert des cédulas hypothécaires	318
3.2 Engagement ultérieur du gage	324
3.3 Renonciation à la compensation	326
IV. Consentement à la levée du secret bancaire	328
1. En général.....	328
2. En particulier.....	329
2.1 Sous l'angle obligataire	329
2.2 Sous l'angle de l'art. 8 LCD.....	333
Chapitre 5: La gestion	335
I. Introduction	335
II. La banque comme <i>servicer</i>	335
1. Validité de l'action.....	337
2. Changement de la valeur de la créance hypothécaire.....	348
3. Changement de produit hypothécaire.....	352
PARTIE IV : CONCLUSIONS	355
I. Le Concept	357
II. Le Contrat	358
III. La Transaction	360