

Le droit des obligations

7^e édition mise à jour et augmentée

Pierre Tercier

Professeur émérite de l'Université de Fribourg (Suisse),
Président honoraire de la Cour internationale d'arbitrage (Paris)

Pascal Pichonnaz

Professeur ordinaire à l'Université de Fribourg (Suisse),
Président de l'Institut européen du droit (ELI, Vienne)

Table des matières

	<i>Page</i>	<i>Note</i>
Avant-propos à la septième édition	V	
Avant-propos à la quatrième édition	VII	
Sommaire	IX	
Bibliographie générale	XI	
Table des abréviations	XV	
§ 1 Introduction	1	1
1. L'objet	1	1
2. Les objectifs	4	12
3. Le plan	5	18
Chapitre 1		
Les fondements du droit des obligations		
§ 2 Les sources formelles	8	19
1. Généralités	8	20
2. La Partie générale du Code des obligations	12	37
2.1. Le Code des obligations	12	37
2.2. La Partie générale	17	54
3. Autres sources nationales	17	57
4. Les sources internationales	20	69
4.1. La Convention de Vienne	21	71
4.2. Les Principes uniformes	22	74
4.3. Les autres facteurs d'unification	27	85
5. La jurisprudence et la doctrine	28	90
6. Les grands principes	30	96
6.1. En général	30	96
6.2. Le respect des règles de la bonne foi	30	99
§ 3 L'obligation, la dette et la créance	34	108
1. Les notions	34	109
1.1. En général	34	109
1.2. L'obligation et le rapport d'obligation	35	115
1.3. Les éléments	36	119
2. Les parties	36	121
3. La prestation	38	130
4. Le caractère contraignant et la garantie	39	134
4.1. En général	39	134
4.2. La garantie	41	143
5. Une cause juridique	42	148

6. Les obligations imparfaites	42	151
§ 4 Les sources des obligations	45	160
1. Généralités	45	161
2. Les sources volontaires	47	168
3. Les sources légales	53	185
§ 5 L'acte juridique	55	193
1. La notion	55	194
2. La manifestation de volonté	56	202
2.1. Le principe	56	202
2.2. Le processus de communication	57	205
2.3. La forme de la communication	60	211
2.4. L'interprétation de la manifestation de volonté et le principe de la confiance	61	218
3. La conséquence juridique	62	223
4. Les espèces d'actes juridiques	63	225
§ 6 Le contrat	65	237
1. La notion	65	238
2. Le contrat comme acte juridique	68	249
2.1. La notion	68	249
2.2. Les conditions	69	251
2.3. La conséquence juridique	70	257
3. Le contrat comme relation juridique	72	265
4. Les espèces de contrats	73	268
4.1. En général	73	268
4.2. Le contrat générateur d'obligations	73	270
5. Le contenu du contrat	79	289
§ 7 Quelques autres notions de base	82	299
1. Les droits formateurs	82	300
1.1. La notion	82	301
1.2. L'exercice du droit	84	310
2. L'exception	86	313
2.1. La notion	86	314
2.2. Les espèces	87	318
3. L'incombance	88	325
4. Les titres de créance	89	330
4.1. La notion	90	331
4.2. La reconnaissance de dette	90	334
4.3. Les papiers-valeurs	92	342

Chapitre 2

Les parties et leurs représentants

§ 8 Les parties (aperçu)	96	350
1. Le système	96	351
2. La capacité civile passive	97	358
3. La capacité civile active	99	364
3.1. La notion	99	364
3.2. La capacité totale	100	366
3.3. La situation des capables de discernement privés de l'exercice des droits civils	102	373
4. La capacité des personnes morales	103	379
5. Les vices de capacité	105	391
6. La capacité civile et le pouvoir de disposer	107	400
§ 9 La représentation	109	405
1. Généralités	109	406
1.1. La notion	109	406
1.2. Le système	111	416
2. L'action au nom du représenté (la prise de qualité)	113	425
2.1. Le principe	113	425
2.2. Les effets du non-respect de la condition	115	431
3. L'existence des pouvoirs de représentation	116	436
3.1. L'octroi des pouvoirs	116	439
3.2. L'étendue des pouvoirs	118	447
3.3. L'extinction des pouvoirs	120	455
4. Les vices de représentation (la représentation sans pouvoirs)	121	463
4.1. Le principe	121	463
4.2. L'exception volontaire : la ratification	123	468
4.3. Les exceptions légales	124	473
5. Quelques cas particuliers	128	488
5.1. La représentation légale	128	489
5.2. La représentation commerciale	129	492
5.3. La «représentation» indirecte	129	495

Chapitre 3

La formation du contrat

§ 10 Le système	134	501
1. Généralités	135	502
1.1. La structure	135	502
1.2. Les diverses conceptions du contrat	137	516
2. L'inefficacité du contrat	139	521
2.1. En général	139	521

2.2. Le régime de la nullité	141	530
2.3. La portée de la nullité	144	544
3. Les fondements du droit des contrats	145	553
3.1. La liberté contractuelle	146	554
3.2. Les restrictions à la liberté	147	560
4. Quelques besoins de protection	148	567
4.1. La protection de l'ordre public	148	567
4.2. La protection de la liberté individuelle	149	571
4.3. La protection de la partie faible	150	575
4.4. La protection de la sécurité des transactions	152	583
5. Les trois piliers de la liberté contractuelle	152	585
5.1. La liberté de conclure	152	586
5.2. La liberté de la forme	153	593
5.3. La liberté de l'objet	154	597
§ 11 L'accord des volontés	155	601
1. Le système	155	602
2. Le contenu de l'accord	157	609
3. L'existence de l'accord	159	622
3.1. L'accord de fait	160	623
3.2. L'accord de droit	162	633
§ 12 La négociation	164	638
1. Le système	165	639
2. L'échange des manifestations de volonté	166	644
2.1. En général	166	644
2.2. L'offre	167	648
2.3. L'acceptation	169	664
2.4. Deux cas particuliers	171	671
3. La relation précontractuelle	172	676
3.1. Les devoirs précontractuels	172	676
3.2. La responsabilité précontractuelle	175	687
4. Le cas particulier de l'appel d'offres (la soumission)	178	696
4.1. Le principe	178	696
4.2. La procédure	179	703
§ 13 La forme du contrat	182	711
1. Le système	182	712
2. Les formes spéciales	184	720
2.1. Les fondements	184	720
2.2. La forme écrite	186	733
2.3. La forme authentique	189	741
3. Le vice de forme	190	747
4. La force exécutoire des conventions formelles	193	760

§ 14 L'objet du contrat	195	763
1. Le système	195	764
1.1. Le principe de la liberté contractuelle	195	766
1.2. Les restrictions à la liberté contractuelle	197	776
2. L'illicéité	198	782
2.1. Le principe	198	782
2.2. L'application	199	786
3. La contrariété aux bonnes mœurs (« l'immoralité »)	200	796
3.1. Le principe	200	796
3.2. L'application	202	802
4. L'impossibilité	204	811
5. La sanction des vices de l'objet	205	817
§ 15 Les vices du consentement	207	826
1. Le système	208	827
2. L'erreur	210	841
2.1. La notion	210	841
2.2. L'erreur de déclaration	211	846
2.3. L'erreur de base	214	858
2.4. L'invocation de l'erreur	216	866
3. Le dol	220	883
4. La crainte fondée	222	893
5. Le cas particulier de la lésion	224	900
5.1. Le principe	224	900
5.2. Les conditions	225	905
5.3. Les développements	226	916
§ 16 Le contrat d'adhésion et les conditions générales	228	919
1. La notion	229	920
2. L'intégration	232	931
3. La validité	235	943
§ 17 Quelques formes particulières	241	962
1. Le pacte de fiducie	241	963
2. Le contrat soumis à condition	242	969
2.1. La notion	243	970
2.2. Les espèces	244	975
3. Trois autres formes	246	984

Chapitre 4**L'exécution des obligations**

§ 18 L'interprétation, le complètement et l'adaptation du contrat en vue de l'exécution	248	989
1. Généralités	249	990
2. Les sources	250	999
3. Le principe de base : La fidélité contractuelle	251	1008
4. L'interprétation du contrat	253	1014
4.1. Le problème	253	1014
4.2. La recherche de la réelle et commune intention des parties	253	1017
4.3. La détermination de la volonté objectivée	255	1022
4.4. Quelques règles d'interprétation	256	1025
5. Le complètement du contrat	258	1030
5.1. Le problème	258	1030
5.2. L'application	259	1035
6. L'adaptation (éventuelle) du contrat	260	1040
6.1. Le problème	260	1040
6.2. L'application	262	1047
§ 19 Le contenu de la prestation	266	1060
1. Généralités	266	1061
1.1. Le principe	266	1061
1.2. L'attribution	267	1066
2. Les prestations matérielles	268	1071
3. Les prestations personnelles	269	1081
4. Les prestations négatives	271	1087
5. L'exécution d'une autre prestation	271	1092
5.1. Par un accord initial	271	1093
5.2. Par un accord ultérieur	272	1096
§ 20 Les modalités d'exécution de la prestation	274	1102
1. Généralités	274	1103
2. L'exécution partielle	275	1110
3. L'auteur de l'exécution	276	1112
3.1. Le système	276	1112
3.2. Le cas particulier de l'exécution par un tiers	278	1117
4. Le destinataire de l'exécution	279	1123
4.1. Le système	279	1123
4.2. Le cas particulier de l'exécution à un tiers	279	1125
5. Le moment de l'exécution	282	1136
5.1. Le système	282	1136
5.2. Le moment de l'exécutabilité	283	1143
5.3. Le moment de l'exigibilité	283	1147

5.4. Le moment de l'échéance	286	1155
6. Le lieu de l'exécution	286	1159
6.1. Le système	286	1159
6.2. La détermination	287	1162
§ 21 Les dettes d'argent	289	1173
1. La notion	289	1174
2. Le paiement en espèces	291	1181
3. Le paiement scriptural	292	1186
4. La dette d'intérêts	294	1192
Chapitre 5		
L'inexécution des obligations		
§ 22 Le système	298	1203
1. Généralités	298	1204
2. Les solutions légales	300	1212
2.1. Le régime traditionnel	300	1212
2.2. Les solutions nouvelles	300	1217
3. Les solutions conventionnelles	302	1225
§ 23 L'exécution forcée	303	1228
1. Le système	303	1229
2. Le système de la garantie	305	1236
3. L'exécution des prestations en argent	307	1247
4. L'exécution des autres prestations	308	1255
§ 24 La responsabilité contractuelle	311	1267
1. Généralités	313	1268
1.1. Le système	313	1268
1.2. Les sources	314	1273
1.3. Les spécificités	315	1279
1.4. Le cas particulier de la responsabilité pour la confiance	318	1289
2. Les conditions générales de la responsabilité	319	1294
2.1. Un préjudice	319	1295
2.2. La violation du contrat	322	1305
2.3. Un rapport de causalité	323	1310
3. La responsabilité pour son fait personnel	324	1315
3.1. Le principe: la responsabilité pour faute	325	1316
3.2. Les exceptions: la responsabilité sans faute	326	1320
4. La responsabilité pour le fait d'autrui	326	1322
4.1. Le principe	326	1322
4.2. Les conditions spécifiques	327	1327
5. Les effets de la responsabilité	329	1338

5.1. En général	329	1338
5.2. <i>Drittschadensliquidation</i>	332	1349a
5.3. Le problème des concours	333	1350
6. Les modifications conventionnelles du régime	333	1353
6.1. En général	333	1353
6.2. Les clauses exclusives ou limitatives	334	1356
§ 25 La demeure du débiteur	337	1368
1. Le système	338	1369
2. La demeure simple	339	1374
2.1. Les conditions	339	1374
2.2. Les effets	341	1385
3. La demeure qualifiée	344	1396
3.1. Le principe	344	1396
3.2. Les conditions	345	1403
3.3. Les effets	347	1410
4. Les modifications conventionnelles	350	1424
5. La demeure partielle et les autres violations du contrat	351	1426
5.1. La demeure partielle	351	1426
5.2. Les autres violations du contrat	352	1430
§ 26 Les garanties spéciales	354	1436
1. Le système	354	1437
2. Les sûretés réelles	355	1442
2.1. La notion	355	1442
2.2. Les droits de gage	356	1446
2.3. Les autres sûretés réelles	357	1452
3. Les sûretés personnelles	357	1456
4. La clause pénale	359	1463
4.1. La notion	359	1463
4.2. La constitution	361	1475
4.3. Les effets	362	1479
§ 27 La violation des devoirs du créancier (demeure du créancier)	366	1489
1. Le système	366	1490
1.1. En général	366	1490
1.2. Les devoirs du créancier	366	1493
1.3. La sanction de la violation	367	1497
2. Les conditions de la demeure du créancier	368	1500
3. Les effets généraux de la demeure	369	1504
4. Les droits complémentaires du débiteur	369	1509
5. Le cas particulier de l'art. 96 CO	371	1518

Chapitre 6

L'extinction des obligations

§ 28 Le système	374	1520
1. Généralités	374	1521
2. Les causes d'extinction	375	1527
2.1. En général	375	1527
2.2. Les causes d'extinction extraordinaires	376	1532
3. Les effets de l'extinction	377	1535
4. Deux causes secondaires	377	1541
4.1. La novation	377	1543
4.2. La confusion	379	1549
5. Le cas particulier de l'extinction du contrat	380	1553
§ 29 La remise de dette	382	1562
1. Le système	382	1563
2. Les conditions	384	1571
3. Les effets	385	1578
§ 30 L'impossibilité	386	1579
1. Le système	386	1580
2. Les conditions	389	1590
3. Les effets	391	1600
3.1. Sur la prestation du débiteur	391	1600
3.2. Sur la contre-prestation du créancier	391	1602
§ 31 La compensation	394	1610
1. Le système	394	1611
2. Les conditions	396	1621
2.1. La déclaration de compensation	396	1621
2.2. Les conditions objectives	398	1625
3. Les effets	406	1647
§ 32 La prescription	408	1651
1. Le système	410	1652
1.1. La notion	410	1652
1.2. Le régime en général	412	1663
2. La fixation de la prescription	413	1667
2.1. La durée du délai de prescription	413	1669
2.2. Le début du délai de prescription	415	1677
2.3. L'expiration du délai de prescription	416	1680
3. La prolongation des délais	417	1684
3.1. En cas d'empêchement ou de suspension	417	1685
3.2. En cas d'interruption de la prescription	418	1692

3.3. En cas de renonciation à la prescription	420	1698
3.4. L'abus de droit à soulever l'exception	423	1713
4. Les effets de la prescription	423	1714
5. La modification conventionnelle des délais	424	1718

Chapitre 7

La pluralité de parties et le transfert des obligations

§ 33 La pluralité de débiteurs	426	1722
1. Le système	427	1723
1.1. En général	427	1723
1.2. Le principe de la solidarité	429	1739
2. Les rapports externes	432	1750
2.1. Le principe	432	1750
2.2. L'application	432	1754
3. Les rapports internes	434	1760
3.1. Le principe	434	1760
3.2. Le recours	435	1764
§ 34 La pluralité de créanciers	438	1774
1. Le système	438	1775
2. La solidarité	440	1783
§ 35 La cession de créance	442	1789
1. Le système	443	1790
1.1. La notion	443	1791
1.2. Quelques délimitations	444	1798
2. Les conditions de la cession	445	1804
2.1. Le système	445	1804
2.2. Une créance cessible	445	1807
2.3. Un contrat valable	447	1813
3. Les effets de la cession	449	1820
3.1. Pour le cessionnaire	449	1821
3.2. Pour le débiteur	450	1824
3.3. Pour le cédant	453	1836
4. Trois cas particuliers	454	1843
4.1. La cession générale (ou globale) de créances	454	1843
4.2. Le transfert de contrat	455	1848
4.3. La cession en cas de transfert de patrimoine	458	1866
5. La cession des papiers-valeurs	459	1871
5.1. Le système	459	1872
5.2. Les modalités du transfert	461	1881
5.3. Les effets du transfert	462	1888

§ 36 La reprise de dette	463	1896
1. Le système	463	1897
2. Le régime général de la reprise de dette	465	1906
2.1. Les rapports entre le débiteur et le reprenant	465	1907
2.2. Les rapports entre le reprenant et le créancier	466	1913
2.3. Les rapports entre le débiteur et le créancier	467	1922
3. Le régime particulier en cas de transfert de patrimoine	468	1923
3.1. Le transfert ordinaire (non soumis à la LFus)	468	1925
3.2. Le transfert qualifié (soumis à la LFus)	469	1932
Chapitre 8		
Les obligations légales		
§ 37 L'enrichissement illégitime	472	1938
1. Généralités	473	1939
1.1. La notion	473	1939
1.2. Quelques délimitations	473	1942
2. Les conditions	476	1951
2.1. Le système	476	1951
2.2. Les conditions générales	476	1956
2.3. Les particularités de la répétition de l'indu	479	1970
2.4. La prescription	481	1981
3. Les effets	482	1984
§ 38 La responsabilité civile (survol)	484	1989
1. Généralités	485	1990
1.1. La notion	485	1991
1.2. Le contenu	486	1997
1.3. Le système	487	2001
2. Les conditions matérielles	487	2005
2.1. Les conditions générales	487	2006
2.2. Les conditions spécifiques du régime ordinaire	489	2016
2.3. Les conditions spécifiques des régimes spéciaux	491	2031
2.4. La prescription de l'action en dommages-intérêts	492	2037
3. Les effets de la responsabilité	494	2043
4. Le problème du concours des responsabilités	496	2049
4.1. Les rapports externes	496	2049
4.2. Les rapports internes	497	2056
Table des lois citées	499	
Répertoire alphabétique des matières	519	
Table des matières	543	