

Sylvain Marchand
Professeur aux Universités de Genève
et Neuchâtel

Poursuite pour dettes et faillite

Du palais de justice à
la salle des ventes

Table des matières

Bibliographie sélective	XXI
Table des abréviations.....	XXIII
Avant-propos.....	XXIX

Première partie: la «boîte à outils» du droit des poursuites

	1
Chapitre premier : principes généraux	3
I. Bases constitutionnelles, legales et conventionnelles	3
1. Constitution fédérale.....	3
2. Champ d'application de la LP	4
3. Conversion des prétentions non pécuniaires en prétentions pécuniaires	4
4. Recouvrement de sûretés	5
5. Règles d'exécution et d'application de la LP	6
6. Législations spéciales	7
7. Règles internationales.....	8
II. Fors de poursuite	9
1. Distinction entre le for de poursuite et le for judiciaire.....	9
2. For de poursuite ordinaire	9
3. Débiteur domicilié à l'étranger	10
4. Poursuite au lieu de situation des biens.....	11
5. Office incompétent	12
6. Actions judiciaires soumises au for de poursuite	13
7. For de faillite.....	14
III. Autorités de poursuite	14
1. Autorités judiciaires.....	14
2. Autorités administratives	16
3. Responsabilité du canton.....	17
4. Autorités de surveillance.....	17
IV. Plainte et recours	18
1. Décisions susceptibles de plainte	18
2. Délais de plainte.....	18
3. Forme et qualité pour agir	18
4. Motifs	19

5.	Effets de la plainte	19
6.	Nullité de plein droit.....	19
7.	Recours cantonal contre une décision judiciaire.....	20
8.	Recours au Tribunal fédéral	20
9.	Motifs du recours	21
10.	Plaintes et recours : récapitulation graphique	22
V.	Notifications	23
1.	Principes	23
2.	Notification formelle.....	23
3.	Notification par acte recommandé.....	24
4.	Notification par publication	24
5.	Règles spéciales.....	25
VI.	Délais	25
1.	Typologie des délais de la LP	25
2.	Computation des délais	26
3.	Modification des délais.....	27
4.	Temps prohibés, fêtes et suspension.....	28
5.	Actes de poursuite ne pouvant avoir lieu durant les fêtes, suspensions et temps prohibés	28
6.	Mesures conservatoires urgentes pouvant avoir lieu malgré les fêtes, temps prohibés et suspensions	29
7.	Effets des suspensions, fêtes et temps prohibés.....	30
VII.	Avance des frais	30
1.	Principe.....	30
2.	Casuistique.....	31
3.	Remboursement	31
VIII.	Débiteur	32
1.	Identité du débiteur.....	32
2.	Débiteur sans personnalité juridique	32
3.	Changement de débiteur	32
4.	Décès du débiteur	33
5.	Débiteur domicilié à l'étranger	33
6.	Codébiteurs et garants.....	33
IX.	Les créanciers : exécution spéciale ou générale	34
1.	Catégories de créanciers.....	34
2.	Non-discrimination.....	35
3.	Exécution spéciale	36

4.	Exécution générale	36
5.	Egalité de traitement dans l'exécution générale.....	36
6.	Exceptions à l'égalité de traitement dans l'exécution générale.....	36
X.	Principes régissant la poursuite	37
1.	Principe de la territorialité	37
2.	Principe de l'unité de la faillite	37
3.	Principe de l'universalité.....	38
4.	Principe de la transparence à l'égard des offices.....	38
5.	Principe de la transparence des offices à l'égard des tiers	39
6.	Principe de la délégation des charges	41
7.	Principe de la spécialité du for de séquestre.....	41
8.	Principe de l'offre suffisante.....	42
9.	Principe de l'initiative.....	43
10.	Autres principes du droit des poursuites	44
XI.	Questions préalables et vision panoramique de la procédure...	44
1.	L'entrée dans la procédure	44
2.	Vision panoramique de la procédure préalable.....	46
3.	Vision panoramique de la continuation de la poursuite	47
	Second chapitre : procédure préalable	49
I.	Rôle de la procédure préalable dans la poursuite.....	49
1.	But de la procédure préalable.....	49
2.	Absence de procédure préalable	50
II.	Réquisition de poursuite	50
1.	Forme.....	50
2.	Contenu.....	50
3.	Effets	51
4.	Réquisition de poursuite injustifiée	52
III.	Commandement de payer	52
1.	Forme et contenu	52
2.	Délai	53
3.	Notification.....	53
4.	Options du débiteur.....	53
IV.	Opposition	54
1.	Forme et contenu	54

2.	Délai	55
3.	Opposition par des tiers	55
4.	Effet de l'opposition	55
5.	Règle spéciale	55
V.	Action en reconnaissance de dette	55
1.	L'action judiciaire	55
2.	La voie administrative	56
3.	Délai	56
4.	Continuation de la poursuite après le jugement	57
VI.	Requête en mainlevée	57
1.	Objet de la requête	57
2.	Délai	57
3.	Rapport du for de mainlevée provisoire avec le for judiciaire	57
VII.	Mainlevée définitive	58
1.	Objet et conditions de la mainlevée définitive	58
2.	Titre de mainlevée définitive	58
3.	Objections du débiteur	60
4.	Conséquences de la mainlevée définitive	60
√ VIII.	Mainlevée provisoire	60
1.	Objet et conditions de la mainlevée provisoire	60
2.	Titre de mainlevée provisoire	61
3.	Des contrats, comme titre de mainlevée provisoire	61
4.	Objections du débiteur	64
5.	Conséquences de la mainlevée provisoire	65
6.	Saisie provisoire	65
IX.	Action en libération de dette	66
1.	Objet de l'action en libération de dette	66
2.	Délai et for	66
3.	Prétentions reconventionnelles du débiteur	66
4.	Conséquence de l'absence d'action	67
5.	Conséquences de l'action	67
X.	Requête en annulation ou suspension de la poursuite	67
1.	Annulation ou suspension	67
2.	Procédure	67
3.	Délai	68
4.	Rapport avec la mainlevée	68

XI. Action en annulation ou suspension de la poursuite	68
1. Annulation ou suspension	68
2. Procédure	68
3. Délai	69
4. Suspension provisoire	69
5. Examen sur le fond.....	69
6. Rapport avec la requête en annulation ou suspension	69
7. Rapport avec les procédures de mainlevée.....	70
XII. Continuation de la poursuite	70
1. Condition de la continuation	70
2. Réquisition de continuer la poursuite	70
3. Délai	71
4. Conversion de change	71
5. Conséquences de la réquisition de continuer la poursuite ..	72
Troisième chapitre : la saisie.....	73
I. Avis de saisie.....	73
1. Notion	73
2. Plainte.....	73
3. Critère de détermination du mode de poursuite	74
II. Saisie	74
1. Dessaisissement du débiteur	74
2. Devoirs de collaboration.....	74
3. Ordre de saisie des biens.....	75
4. Office compétent	76
5. Etendue de la saisie.....	77
6. Biens insaisissables.....	77
7. Saisissabilité partielle du salaire et des revenus du capital ...	78
8. Calcul du minimum vital	79
9. Modalités de la saisie	80
10. Estimation de la valeur de réalisation.....	83
III. Acte de défaut de biens provisoire	83
1. Procès-verbal de saisie.....	83
2. Effets de l'acte de défaut de bien provisoire	83
IV. Participation.....	84
1. Notion et typologie	84

2.	L'action en participation dans le cas de la participation privilégiée.....	86
3.	Saisie complémentaire.....	87
4.	Application par analogie des principes de l'exécution générale.....	87
V.	Revendication dans la saisie	88
1.	But de la procédure.....	88
2.	Déclaration de revendication.....	88
3.	Délai.....	89
4.	Règles de répartition du contentieux.....	89
5.	Procédure de l'article 107 LP.....	90
6.	Procédure de l'article 108 LP.....	90
7.	For de l'action judiciaire.....	90
8.	Cas particulier du titulaire d'une réserve de propriété.....	91
9.	Revendication: récapitulation graphique.....	92
VI.	Réquisition de vente après saisie	93
1.	But et auteur de la réquisition.....	93
2.	Délai.....	93
3.	Règles spéciales de computation du délai.....	93
4.	Défaut de réquisition.....	94
5.	Retrait de la réquisition.....	94
VII.	Sursis à la réalisation	95
1.	Notion.....	95
2.	Durée du sursis.....	95
3.	Conditions du sursis.....	95
4.	Application en cas de saisie d'un immeuble.....	95
5.	Effet du sursis.....	96
VIII.	Réalisation des meubles	96
1.	Notion.....	96
2.	Garanties.....	96
3.	Paiement du prix.....	97
4.	Droits réels limités grevant la chose.....	97
5.	Droits personnels relatifs à la chose.....	97
6.	Réalisation de gré à gré.....	98
7.	Cas particuliers.....	98
8.	Plainte contre l'adjudication.....	99

IX.	Réalisation des immeubles	99
	1. Notion et délai	99
	2. Publication des enchères	99
	3. Etat des charges	99
	4. Conditions d'enchères	100
	5. Garanties	100
	6. Paiement du prix	100
	7. LFAIE	101
	8. Principe de l'offre suffisante.....	101
	9. Droits réels limités grevant l'immeuble.....	101
	10. Droit personnel relatifs à l'immeuble.....	101
	11. Procédure de double mise à prix	102
	12. Application par analogie de la procédure de double mise à prix.....	103
	13. Vente de gré à gré	104
	14. Plainte contre la réalisation.....	104
	15. Tableau récapitulatif de l'effet de la réalisation forcée de l'immeuble sur les charges.....	105
X.	Réalisation des créances, parts de communauté et autres droits.....	106
	1. Créance liquide et non liquide.....	106
	2. Créance non cotée.....	106
	3. Créance cotée	107
	4. Réalisation des parts de communauté.....	107
	5. Réalisation de la part d'un époux aux biens communs.....	108
	6. Réalisation de droits de propriété intellectuelle.....	108
	7. Plainte contre la réalisation.....	108
XI.	Distribution des deniers après saisie.....	108
	1. Ordre de distribution	108
	2. Consignations	109
	3. Solde	109
XII.	Acte de défaut de biens.....	109
	1. Notion	109
	2. Effets dans le cadre d'une poursuite ultérieure	110
	3. Effet sur les prescriptions.....	110
	4. Effets sur les intérêts de la créance	111
	5. Autres effets.....	111
	6. Procès-verbal de saisie comme acte de défaut de biens	111

7. Absence d'acte de défaut de biens	111
8. Incompétence de l'office.....	112
Quatrième chapitre: la faillite	113
I. Commination de faillite.....	113
1. Notion	113
2. Plainte.....	113
3. Débiteur soumis à la poursuite par voie de faillite.....	113
4. Succursale suisse d'une faillite étrangère.....	114
5. Régularisation de la situation du débiteur au registre du commerce.....	114
6. Critère temporel.....	115
7. Exceptions à la continuation par voie de faillite	115
8. Continuation par voie de faillite de débiteurs non inscrits au registre du commerce.....	116
II. Jugement de faillite	116
1. Requête de faillite.....	116
2. Options du juge de la faillite	117
3. L'ajournement de la faillite	117
4. Recours cantonal contre le jugement de faillite	118
5. Nova	118
6. Recours au Tribunal fédéral	119
7. Absence d'effet rétroactif du recours	120
8. Communication du jugement	120
III. Dessaisissement du failli.....	120
1. Transfert du pouvoir de disposition	120
2. Conséquence du dessaisissement	120
3. Distinction entre inopposabilité et nullité	121
4. Exceptions à l'inopposabilité des actes du failli	121
5. Limitation de la capacité du débiteur d'ester en justice	122
6. Limitation de la capacité du débiteur d'accepter les paiements	123
7. Gérance légale des immeubles	123
8. Continuation de l'activité du failli	123
IV. Procédure de faillite.....	124
1. Inventaire et mesures de sûreté	124
2. Décision sur le mode de liquidation	124

3.	Sort des actifs en cas de suspension de la faillite faute d'actif	125
4.	Publication de la faillite	126
5.	Première assemblée des créanciers	127
6.	Majorité et quorum	128
7.	Premières opérations de constitution des masses actives et passives	128
8.	Seconde assemblée des créanciers	129
9.	Assemblées ultérieures	130
10.	Distribution des deniers et clôture de la faillite	130
V.	Masse active (masse de la faillite)	130
1.	Notion	130
2.	Critère temporel de détermination de la masse active	131
3.	Critère spatial de détermination de la masse active	133
4.	Critère du statut juridique des biens	133
5.	Revendications	135
6.	Droits de distraction	136
7.	Réserve de propriété	137
VI.	Masse passive (masse en faillite)	137
1.	Notion	137
2.	Effet de la faillite sur les créances	138
3.	Production dans la faillite	139
4.	Examen par l'administration	140
5.	Contestation de l'état de collocation	140
6.	Rôle de la masse passive	140
VII.	Effets de la faillite sur les contrats en cours	141
1.	Effets généraux	141
2.	Effets spécifiques	141
3.	Transfert du contrat	142
4.	Dettes de la masse et dettes dans la masse	142
5.	Réglementation contractuelle	144
VIII.	Action en contestation de l'état de collocation	145
1.	Notion	145
2.	Formes de l'action	145
3.	Cas particulier de la contestation de l'état des charges	145
4.	Compétence	146
5.	Qualité pour agir	146

IX.	Cession des droits de la masse	147
	1. Notion	147
	2. Décision de cession	147
	3. Objet de la cession	148
	4. Créancier cessionnaire	148
	5. Pluralité de créanciers cessionnaires	149
	6. Modalité de la cession	149
	7. Distinction avec une cession de créance.....	149
	8. Compensation.....	149
	9. Bénéfice du créancier cessionnaire	150
	10. Transaction.....	150
	11. Risque du créancier cessionnaire.....	150
	12. Clôture de la faillite.....	151
X.	Compensation dans la faillite	151
	1. Conditions d'une compensation.....	151
	2. Compensation avec une créance compensante née après la faillite	151
	3. Compensation exclue en toute hypothèse	151
XI.	Réalisation des actifs dans la faillite	152
	1. Renvoi général aux règles de la réalisation dans la saisie	152
	2. Exceptions.....	152
XII.	Distribution des deniers après faillite	153
	1. Dettes de la masse	153
	2. Paiement des créanciers par classe.....	153
	3. Créanciers gagistes.....	154
	4. Créanciers de première classe.....	154
	5. Créanciers de seconde classe	155
	6. Créancier chirographaire	155
	7. Créanciers postposés.....	156
	8. Privilèges spéciaux	156
	9. Tableau de distribution.....	156
XIII.	Acte de défaut de biens après faillite	156
	1. Notion	156
	2. Effets similaires à celui d'un acte de défaut de biens après saisie.....	157
	3. Effets distincts de celui d'un acte de défaut de biens après saisie.....	157

4.	Retour à meilleure fortune.....	157
5.	Cas particulier de la suspension de la faillite fautive d'actif...	158
XIV.	Faillite sans poursuite préalable.....	159
1.	Notion	159
2.	Cas réservés aux débiteurs soumis à la poursuite par voie de faillite	159
3.	Cas applicables à tous les débiteurs.....	159
4.	Cas particulier de l'avis d'insolvabilité d'une société	160
5.	Succession insolvable.....	161
6.	Application des règles générales de procédure	161
XV.	Faillite internationale	161
1.	Faillite suisse, faillite étrangère.....	161
2.	Conventions de reconnaissance mutuelle des faillites.....	162
3.	Demande de reconnaissance d'une faillite étrangère en Suisse.....	162
4.	Décision susceptible de reconnaissance.....	162
5.	Conditions de la reconnaissance	163
6.	Effet de la reconnaissance	164
7.	Affectation du solde de la procédure secondaire suisse	164
8.	Rapport entre la faillite secondaire suisse et la faillite de la succursale.....	165
9.	Faillite internationale: récapitulation graphique	166
10.	L'espace européen de l'insolvabilité.....	166
11.	Vers une adaptation du droit suisse de la faillite internationale?	167
	Cinquième chapitre: actions et procédures annexes.....	169
I.	Poursuite en réalisation du gage.....	169
1.	Bénéfice de l'exécution réelle	169
2.	Exceptions au principe du bénéfice de l'exécution réelle	169
3.	Caractéristiques d'une poursuite en réalisation du gage	170
4.	For de la poursuite.....	171
5.	Immobilisation des loyers.....	171
6.	Notification du commandement de payer à des tiers	172
7.	Règles spécifiques de mainlevée	172
8.	Réquisition de réalisation	173
9.	Certificat d'insuffisance de gage.....	173

10. Réduction d'une cédula hypothécaire au nom du propriétaire	174
II. Poursuite pour effets de change.....	175
1. Conditions	175
2. But de la procédure	176
3. Motifs d'opposition	176
4. Particularités de la procédure	177
III. Action en répétition de l'indu	178
1. But de l'action.....	178
2. Conditions	178
3. For	179
4. Répétition d'un dividende dans une faillite.....	179
IV. Protection du droit de rétention du bailleur	179
1. Le droit de rétention du bailleur et sa protection par la LP	179
2. Requête d'inventaire.....	180
3. Exécution de l'inventaire	181
4. Effets de l'inventaire	181
5. Validation de l'inventaire.....	181
6. Assistance de la force publique	181
7. Droit à la réintégration.....	182
√. Action révocatoire	182
1. But de l'action	182
2. Exception révocatoire	182
3. Qualité pour agir	183
4. Qualité pour défendre	183
5. Conditions	184
6. Effets de la révocation.....	185
7. For	186
8. Voies de révocation du droit civil.....	186
9. Inaccessibilité des prétentions révocatoires dans la faillite.....	187
10. Gestion du temps dans l'action révocatoire: récapitulation graphique.....	187
VI. Séquestre	188
1. Notion	188
2. Rapport avec les mesures provisionnelles cantonales	188
3. Conditions	188
4. Cas de séquestre	188

5.	Le cas de séquestre du débiteur à l'étranger.....	189
6.	Vraisemblance, échéance et absence de garantie de la créance.....	190
7.	Vraisemblance de l'existence de biens saisissable appartenant au débiteur en Suisse.....	190
8.	Décision de séquestre	191
9.	Exécution du séquestre	191
10.	Collaboration des tiers.....	192
11.	Protection du débiteur et des tiers	192
12.	Validation du séquestre.....	193
13.	Caducité du séquestre non validé.....	194
14.	Participation du créancier séquestrant.....	194
15.	Règles spéciales.....	194
VII.	Le droit pénal de l'insolvabilité	195
1.	Les infractions du débiteur relatives à l'intégrité de son patrimoine.....	195
2.	Les infractions du débiteur relatives à sa mauvaise gestion	197
3.	Les infractions du débiteur relatives au respect des règles de procédure.....	198
4.	Le risque pénal des tiers.....	199
5.	Punissabilité des organes et de l'entreprise	200
6.	Renonciation à la poursuite	201
VIII.	Procédure concordataire	201
1.	Notion	201
2.	Typologie et terminologie.....	201
3.	Requête de sursis	202
4.	Effets du sursis	203
5.	Adhésion des créanciers au concordat	203
6.	Droit de vote.....	204
7.	Homologation.....	204
8.	Créanciers soumis au concordat.....	206
9.	Effet de l'homologation.....	209
10.	Effets d'un refus d'homologation.....	210
11.	Révocation du concordat.....	210
12.	Exécution d'un concordat dividende	210
13.	Exécution d'un concordat par abandon d'actif.....	211
14.	Concordat en cours de faillite.....	212

IX. Deux procédures peu utilisées : le règlement amiable des dettes et le sursis extraordinaire	213
1. Règlement amiable des dettes	213
2. Sursis extraordinaire	213

Deuxième partie : questions choisies 215

Gérance Légale.....	217
I. Introduction.....	217
II. Typologie des gérances légales.....	217
1. Principes directeurs	217
2. Gérance légale ordinaire	218
3. Gérance légale limitée.....	219
4. Gérance légale, procédure concordataire et séquestre	220
5. Exceptions aux cas de gérance légale	221
6. Qualification de la gérance légale.....	222
III. Choix du gérant légal	222
1. Principes généraux.....	222
2. Compétence ratione loci.....	222
3. Délégation de la gérance légale	223
4. Substitution du gérant volontaire par le gérant légal	224
IV. Rémunération du gérant légal.....	224
1. Emolument légal	224
2. Augmentation du tarif.....	224
3. Paiement sur le produit de la gérance.....	225
V. Obligations du gérant légal	225
1. Le principe de nécessité.....	225
2. Instructions données au gérant légal	226
3. Actes en faveur du débiteur	227
4. Actes en faveur des créanciers	228
VI. Responsabilité, contentieux et fin de la gérance légale.....	229
1. Responsabilité du canton.....	229
2. Plainte contre les actes du gérant	229
3. Fin de la gérance légale	230

VII. Conclusion	231
Poursuite contre des Coobligés	233
I. Introduction	233
II. Le risque de la rencontre de la créance principale et du droit de recours	233
1. La solidarité en droit matériel: un système en deux temps	233
2. La compression du temps dans les modes d'exécution générale	234
3. Le but des articles 216 et 217 LP.....	234
III. La notion de coobligés	235
1. La nécessité d'un concept large.....	235
2. Solidarité parfaite et imparfaite.....	235
3. Solidarité subsidiaire.....	235
4. Les deux questions liées aux cas de responsabilité subsidiaire	236
5. Subrogation en cas d'intervention.....	237
IV. Les coobligés dans la procédure préalable	237
1. Inapplicabilité des articles 216 et 217 LP.....	237
2. Interruption de la prescription.....	237
3. Réquisitions de poursuite	238
4. Opposition.....	238
5. Désintéressement du créancier poursuivant	239
V. Les coobligés dans la saisie	239
1. Indépendance des saisies.....	239
2. Formation de séries	240
3. Interruption des intérêts	240
VI. Faillite de l'un des coobligés	241
1. L'hypothèse de l'article 217 LP	241
2. Solution non aménagée	241
3. Solution aménagée	242
4. Situation excédentaire	243
5. Situation déficitaire	244
6. Droit de recours de la masse.....	244

VII. Faillite simultanée de plusieurs coobligés.....	245
1. L'hypothèse de l'article 216 LP.....	245
2. Situation excédentaire (Σ Dividendes \geq Créance)	246
3. Situation déficitaire (Σ Dividendes $<$ Créance)	249
4. Situations mixtes	251
VIII. Continuation de la poursuite par un concordat octroyé à un ou plusieurs coobligés.....	251
1. L'article 303 LP	251
2. Cession de droit	251
3. Refus du concordat ou délégation de vote aux coobligés....	252
4. Effet du concordat pour le créancier principal et les coobligés	252
5. Cas particulier d'une créance contre une société en nom collectif.....	252
6. Renaissance des droits contre les coobligés.....	253
IX. Conclusion	253
Conclusion générale	255
La loi sur la poursuite en cinquante six questions	257
Les mots de la poursuite: petit lexique du droit des poursuites	281