

Pierre Tercier

Professeur émérite de l'Université de Fribourg (Suisse)

Pascal Pichonnaz

Professeur à l'Université de Fribourg (Suisse)

Le droit des obligations

5^e édition
revue et augmentée

Schulthess § 2012
ÉDITIONS ROMANDES

Table des matières

	<i>Page</i>	<i>Note</i>
Sommaire	IX	
Bibliographie générale	XI	
Table des abréviations	XV	
§ 1 Introduction	1	
1. L'objet	1	1
2. Les objectifs	3	12
3. Le plan	5	18
Chapitre 1		
Les fondements du droit des obligations		
§ 2 Les sources formelles	8	
1. Généralités	8	20
2. La Partie générale du Code des obligations	11	36
2.1. Le Code des obligations	11	36
2.2. La Partie générale	14	46
3. Autres sources nationales	15	49
4. Les sources internationales	18	61
4.1. La Convention de Vienne	18	63
4.2. Les Principes uniformes	19	66
4.3. Les autres facteurs d'unification	22	75
5. La jurisprudence et la doctrine	23	80
6. Les grands principes	25	86
6.1. En général	25	86
6.2. Le respect des règles de la bonne foi	25	89
§ 3 L'obligation, la dette et la créance	28	
1. Les notions	28	99
1.1. En général	28	99
1.2. L'obligation et le rapport d'obligation	29	105
1.3. Les éléments	30	109
2. Les parties	30	111
3. La prestation	32	120
4. Le caractère contraignant et la garantie	33	123
4.1. En général	33	123
4.2. La garantie	35	132
5. Une cause juridique	36	137

§ 4 Les sources des obligations	37	
1. Généralités	37	141
2. Les sources volontaires	39	148
3. Les sources légales	43	161
§ 5 L'acte juridique	45	
1. La notion	45	170
2. La manifestation de volonté	46	178
2.1. Le principe	46	178
2.2. Le processus de communication	47	181
2.3. La forme de la communication	49	186
2.4. L'interprétation de la manifestation de volonté et le principe de la confiance	50	193
3. La conséquence juridique	51	198
4. Les espèces d'actes juridiques	52	200
§ 6 Le contrat	54	
1. La notion	54	213
2. Le contrat comme acte juridique	55	217
2.1. La notion	55	217
2.2. Les conditions	55	219
2.3. La conséquence juridique	56	225
3. Le contrat comme relation juridique	58	231
4. Les espèces de contrats	59	234
4.1. En général	59	234
4.2. Le contrat générateur d'obligations	59	236
5. Le contenu du contrat	64	255
§ 7 Quelques autres notions de base	67	
1. Les droits formateurs	67	266
1.1. La notion	67	267
1.2. L'exercice du droit	69	276
2. L'exception	70	279
2.1. La notion	70	280
2.2. Les espèces	71	284
3. L'incombance	72	291
4. Les obligations imparfaites	73	295
5. Les titres de créance	74	304
5.1. La notion	75	305
5.2. La reconnaissance de dette	75	308
5.3. Les papiers-valeurs	77	316

Chapitre 2

Les parties et leurs représentants

§ 8 Les parties (aperçu)	80	
1. Le système	80	324
2. La capacité civile passive	81	331
3. La capacité civile active	82	334
3.1. La notion	82	334
3.2. La capacité totale	82	336
3.3. La situation des capables de discernement privés de l'exercice des droits civils	83	343
4. La capacité des personnes morales	85	349
5. Les vices de capacité	87	361
6. La capacité civile et le pouvoir de disposer	88	370
§ 9 La représentation	90	
1. Généralités	90	376
1.1. La notion	90	376
1.2. Le système	92	386
2. L'action au nom du représenté (la prise de qualité)	94	395
2.1. Le principe	94	395
2.2. Les effets du non-respect de la condition	95	401
3. L'existence des pouvoirs de représentation	96	406
3.1. L'octroi des pouvoirs	96	409
3.2. L'étendue des pouvoirs	98	416
3.3. L'extinction des pouvoirs	99	424
4. Les vices de représentation (la représentation sans pouvoirs)	101	432
4.1. Le principe	101	432
4.2. L'exception volontaire: la ratification	102	437
4.3. Les exceptions légales	103	442
5. Quelques cas particuliers	106	454
5.1. La représentation légale	106	455
5.2. La représentation commerciale	107	458
5.3. La «représentation» indirecte	107	461

Chapitre 3

La formation du contrat

§ 10 Le système	110	
1. Généralités	110	467
2. L'inefficacité du contrat	114	481
2.1. En général	114	481
2.2. Le régime de la nullité	116	490
2.3. La portée de la nullité	119	504

3. Les fondements du droit des contrats	120	513
3.1. La liberté contractuelle	121	514
3.2. Les restrictions à la liberté	122	520
4. Quelques besoins de protection	123	527
4.1. La protection de l'ordre public	123	527
4.2. La protection de la liberté individuelle	124	531
4.3. La protection de la partie faible	125	535
4.4. La protection de la sécurité des transactions	126	543
5. Les trois piliers de la liberté contractuelle	127	545
5.1. La liberté de conclure	127	546
5.2. La liberté de la forme	128	553
5.3. La liberté de l'objet	128	557

§ 11 L'accord des volontés 130

1. Le système	130	562
2. Le contenu de l'accord	132	569
3. L'existence de l'accord	133	579
3.1. L'accord de fait	134	580
3.2. L'accord de droit	135	590

§ 12 La négociation 137

1. Le système	138	596
2. L'échange des manifestations de volonté	139	601
2.1. En général	139	601
2.2. L'offre	140	605
2.3. L'acceptation	142	621
2.4. Deux cas particuliers	143	627
3. La relation précontractuelle	144	631
3.1. Les devoirs précontractuels	144	631
3.2. La responsabilité précontractuelle	146	642
4. Le cas particulier de l'appel d'offres (la soumission)	148	647
4.1. Le principe	148	647
4.2. La procédure	149	654

§ 13 La forme du contrat 152

1. Le système	152	663
2. Les formes spéciales	154	671
2.1. Les fondements	154	671
2.2. La forme écrite	155	683
2.3. La forme authentique	157	690
3. Le vice de forme	157	696
4. La force exécutoire des conventions formelles	160	704

§ 14 L'objet du contrat	162	
1. Le système	162	708
1.1. Le principe de la liberté contractuelle	163	710
1.2. Les restrictions à la liberté contractuelle	164	720
2. L'illicéité	165	725
2.1. Le principe	165	725
2.2. L'application	166	729
3. La contrariété aux bonnes mœurs («l'immoralité»)	167	739
3.1. Le principe	167	739
3.2. L'application	168	745
4. L'impossibilité	170	754
5. La sanction des vices de l'objet	171	759
§ 15 Les vices du consentement	173	
1. Le système	173	769
2. L'erreur	176	782
2.1. La notion	176	782
2.2. L'erreur de déclaration	176	787
2.3. L'erreur de base	179	799
2.4. L'invocation de l'erreur	181	808
3. Le dol	183	822
4. La crainte fondée	185	832
5. Le cas particulier de la lésion	186	838
5.1. Le principe	186	838
5.2. Les conditions	187	843
5.3. Les développements	188	854
§ 16 Le contrat d'adhésion et les conditions générales	190	
1. La notion	191	858
2. L'intégration	193	869
3. La validité	194	875
§ 17 Quelques formes particulières	199	
1. Le pacte de fiducie	199	889
2. Le contrat soumis à condition	200	895
2.1. La notion	201	896
2.2. Les espèces	201	901
3. Trois autres formes	203	909

Chapitre 4

L'exécution des obligations

§ 18 L'interprétation, le complètement et l'adaptation du contrat en vue de l'exécution	206	
1. Généralités	207	915
2. Les sources	208	924
3. Le principe de base: la fidélité contractuelle	209	933
4. L'interprétation du contrat	211	939
4.1. Le problème	211	939
4.2. La recherche de la volonté réelle	211	942
4.3. La détermination de la volonté supposée	212	947
4.4. Quelques règles d'interprétation	213	949
5. Le complètement du contrat	215	954
5.1. Le problème	215	954
5.2. L'application	215	959
6. L'adaptation (éventuelle) du contrat	217	963
6.1. Le problème	217	963
6.2. L'application	218	969
§ 19 Le contenu de la prestation	223	
1. Généralités	223	981
1.1. Le principe	223	981
1.2. L'attribution	224	986
2. Les prestations matérielles	224	991
3. Les prestations personnelles	226	1000
4. Les prestations négatives	227	1006
5. L'exécution d'une autre prestation	228	1011
5.1. Par un accord initial	228	1012
5.2. Par un accord ultérieur	229	1015
§ 20 Les modalités de la prestation	231	
1. Généralités	231	1021
2. L'auteur de l'exécution	232	1030
2.1. Le système	232	1030
2.2. Le cas particulier de l'exécution par un tiers	234	1035
3. Le destinataire de l'exécution	235	1041
3.1. Le système	235	1041
3.2. Le cas particulier de l'exécution à un tiers	235	1043
4. Le moment de l'exécution	237	1054
4.1. Le système	237	1054
4.2. Le moment de l'exécutabilité	238	1061
4.3. Le moment de l'exigibilité	239	1065
4.4. Le moment de l'échéance	240	1073
5. Le lieu de l'exécution	241	1077

5.1. Le système	241	1077
5.2. La détermination	241	1080
§ 21 Les dettes d'argent	244	
1. La notion	244	1092
2. Le paiement en espèces	245	1098
3. Le paiement scriptural	246	1103
4. La dette d'intérêt	247	1109
Chapitre 5		
L'inexécution des obligations		
§ 22 Le système	252	
1. Généralités	252	1120
2. Les solutions légales	254	1128
2.1. Le régime traditionnel	254	1128
2.2. Les solutions nouvelles	254	1133
3. Les solutions conventionnelles	255	1140
§ 23 L'exécution forcée	257	
1. Le système	257	1144
2. Le système de la garantie	258	1151
3. L'exécution des prestations en argent	260	1162
4. L'exécution des autres prestations	262	1170
§ 24 La responsabilité contractuelle	265	
1. Généralités	266	1183
1.1. Le système	266	1183
1.2. Les sources	267	1188
1.3. Les spécificités	268	1194
1.4. Le cas particulier de la responsabilité pour la confiance	271	1204
2. Les conditions générales de la responsabilité	272	1208
2.1. Un préjudice	272	1209
2.2. La violation du contrat	274	1218
2.3. Un rapport de causalité	275	1223
3. La responsabilité pour son fait personnel	276	1228
3.1. Le principe: la responsabilité pour faute	276	1229
3.2. Les exceptions: la responsabilité sans faute	277	1233
4. La responsabilité pour le fait d'autrui	277	1235
4.1. Le principe	277	1235
4.2. Les conditions spécifiques	278	1240
5. Les effets de la responsabilité	280	1250
5.1. En général	280	1250

5.2. Le problème des concours	281	1256
6. Les modifications conventionnelles du régime	282	1259
6.1. En général	282	1259
6.2. Les clauses exclusives ou limitatives	282	1262
§ 25 La demeure du débiteur	285	
1. Le système	286	1274
2. La demeure simple	287	1279
2.1. Les conditions	287	1279
2.2. Les effets	289	1290
3. La demeure qualifiée	291	1299
3.1. Le principe	291	1299
3.2. Les conditions	292	1306
3.3. Les effets	294	1313
4. Les modifications conventionnelles	296	1327
5. La demeure partielle et les autres violations du contrat	297	1329
5.1. La demeure partielle	297	1329
5.2. Les autres violations du contrat	298	1333
§ 26 Les garanties spéciales	300	
1. Le système	300	1340
2. Les sûretés réelles	301	1345
2.1. La notion	301	1345
2.2. Les droits de gage	302	1349
2.3. Les autres sûretés réelles	303	1355
3. Les sûretés personnelles	303	1359
4. La clause pénale	304	1365
4.1. La notion	304	1365
4.2. La constitution	307	1377
4.3. Les effets	307	1381
§ 27 La violation des devoirs du créancier (demeure du créancier)	310	
1. Le système	310	1391
1.1. En général	310	1391
1.2. Les devoirs du créancier	311	1394
1.3. La sanction de la violation	311	1398
2. Les conditions de la demeure du créancier	312	1401
3. Les effets généraux de la demeure	313	1405
4. Les droits complémentaires du débiteur	313	1410
5. Le cas particulier de l'art. 96	315	1419

Chapitre 6

L'extinction des obligations

§ 28 Le système	318	
1. Généralités	318	1422
2. Les causes d'extinction	319	1428
2.1. En général	319	1428
2.2. Les causes d'extinction extraordinaires	320	1433
3. Les effets de l'extinction	321	1436
4. Deux causes secondaires	321	1442
4.1. La novation	321	1444
4.2. La confusion	323	1449
5. Le cas particulier de l'extinction du contrat	323	1453
§ 29 La remise de dette	326	
1. Le système	326	1463
2. Les conditions	327	1471
3. Les effets	329	1478
§ 30 L'impossibilité	330	
1. Le système	331	1480
2. Les conditions	333	1490
3. Les effets	334	1500
3.1. Sur la prestation du débiteur	334	1500
3.2. Sur la contre-prestation du créancier	335	1502
§ 31 La compensation	337	
1. Le système	337	1511
2. Les conditions	339	1520
2.1. La déclaration de compensation	339	1520
2.2. Les conditions objectives	340	1522
3. Les effets	345	1542
§ 32 La prescription	347	
1. Le système	348	1545
1.1. La notion	348	1545
1.2. Le régime en général	349	1553
2. La fixation de la prescription	350	1557
2.1. La durée du délai de prescription	350	1559
2.2. Le début du délai de prescription	351	1563
2.3. L'expiration du délai de prescription	352	1566
3. La prolongation des délais	353	1570
3.1. En cas d'empêchement ou de suspension	353	1571

3.2. En cas d'interruption de la prescription	354	1576
3.3. En cas de renonciation à la prescription	355	1582
3.4. En cas d'abus de droit	357	1589
4. Les effets de la prescription	357	1590
5. La modification conventionnelle des délais	358	1594

Chapitre 7

La pluralité de parties et le transfert des obligations

§ 33 La pluralité de débiteurs	360	
1. Le système	361	1599
1.1. En général	361	1599
1.2. Le principe de la solidarité	363	1615
2. Les rapports externes	365	1625
2.1. Le principe	365	1625
2.2. L'application	366	1629
3. Les rapports internes	367	1635
3.1. Le principe	367	1635
3.2. Le recours	368	1639
§ 34 La pluralité de créanciers	371	
1. Le système	371	1650
2. La solidarité	372	1658
§ 35 La cession de créance	374	
1. Le système	375	1664
1.1. La notion	375	1665
1.2. Quelques délimitations	376	1672
2. Les conditions de la cession	377	1678
2.1. Le système	377	1678
2.2. Une créance cessible	377	1681
2.3. Un contrat valable	379	1687
3. Les effets de la cession	381	1694
3.1. Pour le cessionnaire	381	1695
3.2. Pour le débiteur	382	1698
3.3. Pour le cédant	384	1710
4. Trois cas particuliers	385	1717
4.1. La cession générale de créances	385	1717
4.2. Le transfert de contrat	386	1722
4.3. La cession en cas de transfert de patrimoine	389	1740
5. La cession des papiers-valeurs	390	1744
5.1. Le système	391	1745
5.2. Les modalités du transfert	392	1754
5.3. Les effets du transfert	393	1761

§ 36 La reprise de dette	394	
1. Le système	394	1770
2. Le régime général de la reprise de dette	395	1779
2.1. Les rapports entre le débiteur et le reprenant	396	1780
2.2. Les rapports entre le reprenant et le créancier	397	1786
2.3. Les rapports entre le débiteur et le créancier	398	1795
3. Le régime particulier en cas de transfert de patrimoine	398	1796
3.1. Le transfert ordinaire (non soumis à la LFus)	399	1798
3.2. Le transfert qualifié (soumis à la LFus)	399	1805

Chapitre 8

Les obligations légales

§ 37 L'enrichissement illégitime	402	
1. Généralités	403	1812
1.1. La notion	403	1812
1.2. Quelques délimitations	403	1815
2. Les conditions	405	1823
2.1. Le système	405	1823
2.2. Les conditions générales	406	1828
2.3. Les particularités de la répétition de l'indu	408	1842
2.4. La prescription	410	1853
3. Les effets	410	1856
§ 38 La responsabilité civile (survol)	412	
1. Généralités	412	1862
1.1. La notion	412	1863
1.2. Le contenu	413	1869
1.3. Le système	414	1873
2. Les conditions matérielles	415	1877
2.1. Les conditions générales	415	1878
2.2. Les conditions spécifiques du régime ordinaire	416	1888
2.3. Les conditions spécifiques des régimes spéciaux	418	1903
2.4. La prescription de l'action en dommages-intérêts	419	1909
3. Les effets de la responsabilité	421	1915
4. Le problème du concours des responsabilités	422	1920
4.1. Les rapports externes	422	1920
4.2. Les rapports internes	423	1927
Table des lois citées	425	
Répertoire alphabétique des matières	441	
Table des matières	457	