

Recherches juridiques lausannoises

Faculté de droit de l'Université de Lausanne

Editées par Hansjörg Peter, professeur à la Faculté de droit

Samuel Pahud

Le statut de l'esclave
et sa capacité à agir dans
le domaine contractuel

Etude de droit romain de l'époque classique

Schulthess § 2013
ÉDITIONS ROMANDES

Table des matières

| | |
|---|------------|
| PARTIE I Introduction générale..... | 39 |
| Chapitre I Introduction..... | 41 |
| Chapitre II Remarques préliminaires | 51 |
| Paragraphe 1 Institutions et terminologie | 51 |
| Paragraphe 2 Les sources du droit | 52 |
| Section 1 Le <i>ius naturale</i> | 55 |
| Section 2 Le droit « positif » de l'époque classique | 62 |
| A. Le <i>ius civile</i> | 62 |
| B. Le <i>ius gentium</i> | 65 |
| Section 3 Réminiscence du droit naturel..... | 72 |
| Paragraphe 3 La controverse doctrinale sur l'existence des droits subjectifs | 76 |
| PARTIE II Le statut de l'esclave..... | 87 |
| Chapitre I L'esclave et la notion juridique de « personne » .. | 89 |
| Paragraphe 1 La notion de personnalité juridique dans le droit classique romain | 90 |
| Section 1 Les <i>status</i> | 94 |
| A. Le <i>status libertatis</i> ou la clé de la personnalité civile | 95 |
| B. Le <i>status civitatis</i> | 96 |
| C. Le <i>status familiae</i> | 101 |
| Section 2 Synthèse du système | 107 |
| Section 3 La condition de l'esclave par rapport à la notion juridique de « personne » | 109 |
| Chapitre II L'esclave et la notion juridique de « chose » | 111 |
| Paragraphe 1 La définition juridique de « chose »..... | 111 |
| Paragraphe 2 La condition de l'esclave par rapport aux choses | 113 |
| Section 1 L'esclave comme entité délimitée et particulière..... | 113 |
| Section 2 L'esclave comme entité accessible, utile et aliénable | 114 |
| Section 3 L'esclave comme objet de maîtrise..... | 115 |
| A. La maîtrise de fait (possession)..... | 115 |
| B. La maîtrise droit (propriété, usufruit)..... | 115 |
| Paragraphe 3 Synthèse et conclusion | 116 |
| PARTIE III L'autonomie de l'esclave et sa capacité d'interagir avec des tiers..... | 119 |
| Chapitre I Les actes juridiques – le principe de la non- représentation | 121 |
| Paragraphe 1 Généralités | 121 |

| | | |
|--------------------|--|------------|
| Paragraphe 2 | Les règles restrictives révélant l'incapacité juridique de l'esclave..... | 127 |
| Section 1 | L'incapacité juridique générale..... | 127 |
| Section 2 | L'incapacité patrimoniale..... | 128 |
| Section 3 | L'incapacité à assumer des droits ou obligations civiles..... | 128 |
| Section 4 | L'incapacité d'ester en justice..... | 130 |
| Section 5 | Le cas des acquisitions gratuites - sans contrepartie - par les personnes "en puissance"..... | 132 |
| A. | Les règles générales..... | 133 |
| B. | Le cas des stipulations..... | 137 |
| C. | L'esclave en copropriété et les personnes ayant une situation avantageuse sur celui-ci..... | 139 |
| Paragraphe 3 | Conclusion intermédiaire..... | 143 |
| Chapitre II | Les actes contractuels et l'autonomie de l'esclave . | 149 |
| Paragraphe 1 | Généralités..... | 151 |
| Section 1 | L'obligation civile romaine..... | 151 |
| A. | Les sources..... | 151 |
| B. | La définition..... | 151 |
| C. | La cause contractuelle..... | 153 |
| D. | L'action..... | 154 |
| E. | La stipulation..... | 155 |
| Section 2 | L'élément subjectif (conscience et volonté) dans les contrats..... | 156 |
| A. | Les règles générales..... | 156 |
| B. | La casuistique relative à la conscience et la volonté de l'esclave..... | 161 |
| C. | Synthèse..... | 169 |
| Section 3 | L' <i>obligatio naturalis</i> – généralités..... | 172 |
| A. | Les origines..... | 172 |
| B. | Les caractéristiques de l'obligation naturelle..... | 179 |
| C. | Synthèse..... | 186 |
| Paragraphe 2 | Les actes contractuels bilatéraux accomplis par l'esclave – le système de la « représentation ».. | 189 |
| Paragraphe 3 | Les institutions relatives aux actions <i>adiecticiae qualitatis</i> | 195 |
| Section 1 | Introduction..... | 195 |
| Section 2 | Les cas hors pécule : le <i>inssum</i> et la <i>praepositio</i> comme semblants d'autonomie..... | 197 |
| A. | Le <i>inssum</i> – l' <i>actio quod inssu</i> | 197 |
| a. | Définition et effets..... | 197 |
| b. | La forme du <i>inssum</i> | 201 |
| c. | Le <i>inssum</i> des acquisitions gratuites - sans contrepartie - et le <i>inssum</i> des engagements..... | 202 |

| | | |
|---|---|-----|
| d. | L'action <i>quod iussu</i> | 203 |
| e. | La conclusion d'un acte par l'esclave sur la base d'un <i>iussum</i> de son maître est-elle distinguée de celle effectuée au nom de ce dernier ?..... | 205 |
| f. | Conclusion..... | 211 |
| g. | Le rapport entre les règles générales et spéciales..... | 213 |
| B. | La préposition" et le système des actions <i>exercitoria</i> et <i>institoria</i> | 215 |
| a. | Introduction et définitions | 215 |
| b. | La « préposition » - <i>praepositio</i> | 218 |
| c. | L'action exercitoire et institoire | 228 |
| i. | Définition et conditions de l'action | 228 |
| ii. | Nature et portée | 229 |
| iii. | Procédure..... | 234 |
| d. | Conclusion..... | 234 |
| Section 3 | L'institution du pécule et la <i>merx peculiaris</i> | 239 |
| A. | Introduction..... | 239 |
| B. | Qualification juridique du pécule | 248 |
| a. | La notion de patrimoine romain | 248 |
| b. | Composition du pécule - la définition objective..... | 257 |
| i. | La définition générale | 258 |
| ii. | L'actif | 259 |
| iii. | Le passif | 261 |
| iv. | Le pécule comme universalité de droits et d'obligations | 263 |
| v. | L'unité du pécule | 265 |
| Le vicaire (<i>vicarius</i>)..... | 265 | |
| La merx (lot de marchandises) comme partie intégrante du pécule..... | 266 | |
| L'esclave en copropriété..... | 266 | |
| vi. | Les autres caractéristiques objectives..... | 267 |
| Le pécule comme valeur pécuniaire..... | 267 | |
| Les augmentations et diminutions du pécule | 269 | |
| Le « titulaire » du pécule | 271 | |
| c. | La <i>concessio</i> et l' <i>administratio</i> - la définition subjective du pécule..... | 278 |
| i. | La <i>concessio</i> relative à la constitution du pécule..... | 279 |
| ii. | L'extinction du pécule – l' <i>actio annalis</i> | 288 |
| Le décès de l'esclave..... | 288 | |
| L'aliénation de l'esclave <i>sine peculio</i> ou <i>cum peculio</i> | 289 | |
| L'affranchissement | 292 | |
| L' <i>ademptio</i> | 296 | |
| Le pécule <i>in quo nihil est</i> | 298 | |
| iii. | L' <i>administratio</i> ou <i>libera administratio</i> | 300 |
| Etendue..... | 304 | |

| | | |
|----|---|-----|
| | Les actes d'acquisition gratuits | 304 |
| | Les actes de disposition | 307 |
| | Les actes bilatéraux..... | 309 |
| C. | L'esclave agit-il comme un représentant de son maître vis-à-vis du tiers contractant ? | 311 |
| | a. Les actes conclus <i>servi nomine</i> ou <i>peculiari nomine</i> | 311 |
| | i. Les actes conclus <i>servi nomine</i> | 311 |
| | ii. Les actes conclus <i>peculiari nomine</i> | 314 |
| | b. L'aspect technique et matériel | 317 |
| | c. S'agit-il d'un phénomène de représentation indirecte ? | 321 |
| | d. Synthèse | 322 |
| D. | Les rapports externes | 325 |
| | a. Les actes effectués <i>cum servo sine peculio</i> et sans autorisation ou « préposition »..... | 325 |
| | b. Les actes <i>ex ante gesto</i> | 333 |
| | c. Les actes bilatéraux accomplis <i>cum servo cum peculio</i> | 336 |
| | i. Introduction | 336 |
| | ii. Le rapport naturel entre tiers et esclave | 338 |
| | iii. Le rapport « civil » <i>lato sensu</i> adjectice entre tiers et maître..... | 340 |
| | iv. Les liens entre le rapport naturel et le rapport civil – effet de solidarité et de libération | 346 |
| | v. La cession de créance | 351 |
| | vi. Les actes délictuels..... | 352 |
| E. | Les rapports internes | 354 |
| | a. Les rapports entre maître et esclave..... | 354 |
| | b. Les rapports entre esclaves du même maître | 363 |
| | c. Le <i>ius deductionis</i> | 364 |
| | i. Notion..... | 365 |
| | ii. La déduction dite « fictive » et la déduction matérielle..... | 368 |
| | iii. Le cas du pécule aliéné sans l'esclave | 371 |
| | iv. Le cas de l'aliénation de l'esclave avec son pécule..... | 372 |
| | v. Le cas de l'esclave aliéné sans son pécule..... | 373 |
| | vi. Le cas de l'acquéreur-créancier | 373 |
| | vii. Le cas de l'esclave affranchi | 373 |
| | viii. Synthèse | 374 |
| F. | La fidéjussion..... | 375 |
| G. | L' <i>actio de peculio</i> | 377 |
| | a. La définition | 377 |
| | b. Les conditions à l'ouverture d'action | 379 |
| | c. Le moment de l'estimation du pécule..... | 383 |
| | d. L'étendue de la responsabilité..... | 385 |
| | e. Le concours des créanciers..... | 392 |
| | f. L' <i>actio annalis</i> | 394 |
| H. | La <i>merx peculiaris</i> – l' <i>actio tributoria</i> | 401 |

| | | |
|--|---|------------|
| a. | Définition de l'institution | 401 |
| b. | La <i>scientia</i> – l'élément subjectif..... | 406 |
| c. | La <i>merx</i> – l'élément objectif..... | 409 |
| d. | La procédure préliminaire à l'ouverture de l'action « distributive » | 416 |
| e. | La portée de l'action <i>tributoria</i> | 422 |
| f. | Protection particulière du tiers et perte des privilèges du maître..... | 426 |
| g. | Synthèse..... | 427 |
| I. | Conclusion | 430 |
| Section 4 | Le <i>versum in rem</i> et l' <i>actio de in rem verso</i> | 433 |
| A. | Introduction – une institution indépendante | 433 |
| B. | Définition..... | 437 |
| a. | Le contexte d'application..... | 437 |
| b. | Essai d'une systématisation | 438 |
| c. | Emergence d'une conception de représentation directe... | 443 |
| C. | Le <i>versum</i> en tant qu' « enrichissement » | 447 |
| a. | L'élément objectif..... | 447 |
| b. | Absence de « contreprestation » du maître à un tiers ou à l'esclave..... | 450 |
| c. | L'esclave ne doit pas être débiteur du maître ou le devenir | 452 |
| d. | La connaissance de l'intention ou du but poursuivi par l'esclave | 453 |
| e. | La nécessité ou l'utilité de l'acte de gestion dans l'intérêt du maître | 454 |
| D. | L'action <i>de in rem verso</i> | 457 |
| a. | Les conditions à l'action | 457 |
| i. | Le <i>versum</i> objectif..... | 457 |
| ii. | La durée du <i>versum</i> – une condition supplémentaire nécessaire à l'action ? | 458 |
| iii. | Cas fortuits..... | 459 |
| iv. | Actes de portée interne | 460 |
| b. | Etendue de la responsabilité | 461 |
| c. | Procédure | 464 |
| d. | Evolution vers une action universelle | 465 |
| E. | Conclusion | 468 |
| PARTIE IV Remarques finales | | 473 |