

TABLE DES MATIÈRES

Préface	9
Sommaire	13
Principales abréviations	15
Citation abrégée des ouvrages usuels de droit des sûretés	19
INTRODUCTION	21

PREMIÈRE PARTIE

LE RECOURS, EFFET DES PAIEMENTS POUR AUTRUI

TITRE PREMIER - La satisfaction du créancier, condition nécessaire à l'admission du recours	37
CHAPITRE PREMIER - L'admission du recours au nom de la satisfaction du créancier	39
Section 1 - La satisfaction du créancier, effet traditionnellement attaché au paiement de la dette d'autrui	40
§ 1. Exemples de paiements de la dette d'autrui : le tiers non obligé et la caution	41
A. Le paiement par un tiers non obligé : l'exemple du paiement fait par erreur	41
1. Les réticences quant à l'admission du recours du tiers <i>solvens</i> ayant payé par erreur	41
2. Le droit positif : l'admission du recours du tiers <i>solvens</i> au nom de la satisfaction du créancier	44
B. Le paiement par un tiers obligé : l'exemple du cautionnement	47
1. La dualité de sources du recours de la caution	47
2. La satisfaction du créancier comme justification des recours de la caution	49
§ 2. La satisfaction du créancier : effet <i>a priori</i> inconciliable avec l'exécution d'une dette propre	51
A. La garantie autonome : l'engagement au paiement d'une dette propre	51
B. Le paiement d'une dette propre : un obstacle majeur à l'admission du recours	54

Section 2 - La satisfaction du créancier, effet en réalité attaché au paiement pour autrui	56
§ 1. La garantie autonome : hypothèse de satisfaction du créancier en présence d'une dette propre du garant.....	57
A. L'admission unanime du recours du garant autonome au nom de la satisfaction du créancier	57
B. La satisfaction du créancier dans l'hypothèse d'une dette propre : un phénomène inexpliqué	60
§ 2. Le fondement de la satisfaction du créancier : du paiement de la dette d'autrui au paiement pour autrui	63
A. Critique du principe de l'analyse dualiste de l'obligation en droit du cautionnement.....	64
1. La théorie de l'unicité de dette et sa place en droit positif	64
2. Les arguments en faveur d'une dette propre de la caution	69
B. L'unicité de dette : fondement approximatif de la satisfaction du créancier	77
1. L'unicité de dette : fondement discutable de la satisfaction du créancier.....	77
2. Les dangers de la théorie de l'unicité de dette.....	80
§ 3. La volonté des parties : fondement proposé de la satisfaction du créancier	84
A. L'objet du contrat de garantie : le paiement pour autrui	84
B. L'identité « structurelle » du cautionnement et de la garantie autonome	88
Conclusion du chapitre premier.....	91
CHAPITRE SECOND - Le rejet du recours contre le débiteur garanti en l'absence de satisfaction du créancier	93
Section 1 - L'absence de satisfaction du créancier, seule hypothèse de rejet du recours.....	94
§ 1. La rémunération du garant, facteur indifférent à l'admission du recours.....	94
A. L'évolution des sûretés personnelles : du service d'ami à la prestation de service	94
B. La rémunération : contrepartie de l'octroi du crédit.....	99
1. L'obligation du garant envers le débiteur garanti : l'octroi du crédit	99
2. Les termes de l'échange : la commutation	102
§ 2. La renonciation à recours : exception apparente à l'admission systématique du recours	105
A. Les doutes sur la renonciation à recours en matière de garantie autonome	105
B. La renonciation : acte de volonté étranger à l'opération de garantie.....	107
1. L'absence d'incidence de la renonciation à recours sur l'opération de garantie	107
2. Proposition d'abandon de l'expression « cautionnement libéralité »	110

Section 2 - L'appel injustifié de la garantie indépendante : exception réelle à l'admission du recours.....	111
§ 1. L'hypothèse de l'appel injustifié non abusif.....	112
A. La distinction entre l'appel injustifié et l'appel abusif de la garantie autonome.....	112
B. Les difficultés liées au recours dans l'hypothèse de l'appel injustifié.....	115
§ 2. L'admission critiquable du recours contre le donneur d'ordre dans l'hypothèse d'un appel injustifié.....	117
A. Le rejet du recours lié à l'absence de satisfaction du créancier.....	117
B. L'admission souhaitable du recours au nom d'une garantie contractuelle.....	120
Conclusion du chapitre second.....	122
Conclusion du titre premier.....	123
TITRE SECOND - La correction du déséquilibre provoqué par le paiement pour autrui.....	125
CHAPITRE PREMIER - Les fondements de l'action récursoire du garant appauvri.....	127
Section 1 - Le fondement personnel de l'action récursoire du garant appauvri.....	128
§ 1. Le rejet des qualifications issues des contrats nommés.....	128
A. Le rejet de toute qualification fondée sur la représentation.....	128
B. Le rejet des qualifications fondées sur les stipulations pour autrui.....	131
§ 2. La relation garant/débiteur : une figure <i>sui generis</i>	135
A. L'hypothèse d'une opération consentie par le débiteur : la convention de crédit.....	135
B. L'hypothèse d'une opération non consentie par le débiteur: la relation de crédit.....	142
Section 2 - Le fondement subrogatoire de l'action récursoire du garant.....	146
§ 1. L'admission du recours subrogatoire.....	146
A. Les incohérences apparentes de la subrogation.....	146
1. Les incohérences de la subrogation quant à sa nature juridique.....	147
2. Les incohérences quant au domaine de la subrogation.....	151
B. Le recours subrogatoire du garant.....	155
§ 2. Le domaine du bénéfice de subrogation.....	158
A. L'absence de corrélation entre la subrogation et le bénéfice de subrogation.....	159
B. La recherche du fondement du bénéfice de subrogation.....	163
1. Le bénéfice de subrogation : une figure <i>sui generis</i>	163
2. Le bénéfice de subrogation : une forme de déontologie contractuelle.....	166
Conclusion du chapitre premier.....	174

CHAPITRE SECOND - L'exercice du recours par le garant appauvri	177
Section 1 - La naissance du recours du garant appauvri	178
§ 1. Le paiement, condition du recours du garant	178
A. Le recours personnel du garant : une créance conditionnelle.....	179
B. La date de naissance de la créance de recours.....	181
§ 2. Le recours avant paiement du garant appauvri.....	185
A. Le rejet des analyses traditionnelles du recours anticipé de la caution	185
B. Le recours anticipé : une faveur légale octroyée à la caution d'exercer avant paiement son recours personnel.....	189
Section 2 - L'étendue du recours du garant appauvri	193
§ 1. L'hypothèse de la satisfaction totale du créancier.....	194
A. L'assiette du recours : principal, frais et accessoires	194
1. Le principal de la créance de remboursement	194
2. Les accessoires de la créance de remboursement	197
B. Les intérêts de la créance de remboursement	200
1. Le point de départ des intérêts moratoires	201
2. Un droit aux intérêts conventionnel au titre de la subrogation ?.....	203
§ 2. L'hypothèse d'une satisfaction partielle du créancier	206
A. Le concours entre le garant et le créancier	206
B. L'aménagement conventionnel du concours entre le garant et le créancier	209
Conclusion du chapitre second	211
Conclusion du titre second	212
CONCLUSION DE LA PREMIÈRE PARTIE	215

SECONDE PARTIE

L'ÉLARGISSEMENT DU RISQUE COUVERT PAR LE GARANT : CAUSE SPÉCIFIQUE DE RECOURS

TITRE PREMIER - Le « mythe » de l'autonomie absolue de la garantie indépendante	221
CHAPITRE PREMIER - La théorie actuelle de la garantie autonome	223
Section 1 - Les fondements rejetés de l'autonomie de la garantie	224
§ 1. Les fondements tirés de l'analyse de la garantie autonome comme une sûreté personnelle	224
A. Les fondements tirés d'une approche procédurale	224
1. L'autonomie : un renversement de la charge de la preuve	224
2. L'autonomie : aménagement du droit d'agir	226
B. Les fondements tirés d'une approche substantielle	229
1. L'acte abstrait comme fondement de l'autonomie	229
2. L'effet relatif des contrats comme fondement de l'autonomie.....	233

§ 2. Le fondement tiré de l'analyse de la garantie autonome comme une promesse de sûreté réelle.....	234
A. Les origines de l'analyse de la garantie autonome comme une promesse de sûreté réelle : la thèse de M. Mouly et ses faiblesses	234
B. La garantie autonome : une promesse de sûreté réelle	237
1. La thèse de la promesse de sûreté réelle	237
2. Les faiblesses de la thèse de la promesse de sûreté réelle	238
Section 2 - Le fondement actuel de l'autonomie de la garantie :	
l'obligation du garant	241
§ 1. Le fondement de l'autonomie : l'engagement au paiement d'une dette propre	241
A. L'autonomie, fruit d'une « structure obligationnelle » propre à la garantie autonome	242
B. Le caractère absolu de l'autonomie	244
§ 2. Vertu apparente du fondement : l'objet de l'obligation commet critère de distinction avec le cautionnement.....	248
A. Le risque de confusion entre la garantie autonome et le cautionnement	248
B. Vers un développement de la garantie autonome dans l'ordre interne ?.....	251
Conclusion du chapitre premier.....	254
 CHAPITRE SECOND - Critique de la théorie actuelle de l'autonomie	257
Section 1 - Les objections directes	257
§ 1. Critique du caractère objectif de l'autonomie	258
A. La faculté pour les parties de modeler le risque couvert : témoin du caractère subjectif de l'autonomie.....	258
B. L'exigence d'une manifestation de volonté de s'engager de manière autonome	261
§ 2. Critique du caractère absolu de l'autonomie	263
A. L'appel abusif : la thèse de M. Stoffel-Munck.....	263
B. L'abus : révélateur du rattachement de l'obligation du garant à l'obligation garantie.....	266
Section 2 - Les objections indirectes	269
§ 1. L'instabilité du paysage français des sûretés personnelles.....	270
A. Les évolutions récentes du droit des sûretés personnelles : la revanche de la liberté.....	270
B. Vers une multiplication malheureuse des formes de garanties personnelles ?	273
1. L'émergence d'une figure intermédiaire entre la garantie autonome et le cautionnement	273
2. Le recours à la « délégation-sûreté » comme solution de substitution à la garantie autonome.....	276
§ 2. La garantie autonome en droit interne : une sûreté en quête d'identité	280
A. La garantie autonome : une garantie d'exécution de l'obligation principale	280

B. L'identité propre de la garantie autonome par rapport au cautionnement	283
Conclusion du chapitre second	285
Conclusion du titre premier	286
TITRE SECOND - Les effets d'une autonomie relative de la garantie indépendante	289
CHAPITRE PREMIER - Le recours consécutif à l'appel injustifié, expression de l'autonomie relative de la garantie	291
Section 1 - L'objet du contrat comme fondement de l'autonomie	292
§ 1. La finalité de la garantie autonome : l'élargissement du risque couvert par le garant	292
A. L'élargissement du risque couvert par le garant autonome	292
B. Le régime de la garantie à l'aune du critère de l'objet du contrat	297
1. Le lien entre la créance garantie et la sûreté	297
2. L'opposabilité des exceptions à l'aune du critère de l'objet du contrat	299
§ 2. Le paiement par le garant autonome ou l'épuisement de l'autonomie	301
A. L'autonomie au service de l'efficacité de la garantie	301
B. L'« accessoriété » commune du cautionnement et de la garantie autonome	304
Section 2 - L'exercice du recours en restitution contre le bénéficiaire de la garantie	306
§ 1. Le fondement de l'action en restitution du garant contre le bénéficiaire de la garantie	307
A. Les quasi-contrats : fondements rejetés de l'action du garant	307
1. Le rejet d'une action fondée sur la répétition de l'indu	307
2. Le rejet d'une action fondée sur l'enrichissement sans cause	309
B. Le fondement volontariste du recours dans l'hypothèse de l'appel injustifié	310
§ 2. L'exercice des actions en remboursement du garant après paiement	314
A. Les dénouements possibles de l'opération de crédit en cas d'appel injustifié	315
1. Le recours du garant contre le bénéficiaire de la garantie	315
2. Le remboursement du garant : condition préalable au recours du donneur d'ordre contre le bénéficiaire	316
B. L'aménagement conventionnel	318
1. Le cas spécifique : l'appel manifestement abusif traité comme injustifié	319
2. L'aménagement général de l'exercice du recours	321
Conclusion du chapitre premier	322
CHAPITRE SECOND - Une délimitation plus claire des sûretés personnelles	325
Section 1 - La distinction du cautionnement et de la garantie autonome	325

§ 1. Le critère retenu de distinction de la garantie autonome et du cautionnement : l'objet du contrat.....	326
A. L'objet du contrat : un critère opérant de distinction	326
B. L'objet du contrat : un critère pertinent de distinction	327
§ 2. La méthode de qualification du cautionnement et de la garantie autonome.....	329
A. L'extériorisation de la volonté des parties dans l'acte	330
1. Le recours à la méthode du faisceau d'indices dans l'opération de qualification	330
2. L'émergence du recours à la méthode du faisceau d'indices.....	333
B. Vérification de l'efficacité de la méthode de qualification.....	335
1. Les vertus prophylactiques du critère et de la méthode.....	336
2. Le critère et la méthode à l'épreuve d'une rédaction ambiguë	337
Section 2 - L'autonomie relative et les autres sûretés personnelles	340
§ 1. Le rejet des figures intermédiaires entre le cautionnement et la garantie autonome	340
A. Le détachement de la « structure obligationnelle » comme critère de qualification des sûretés personnelles.....	340
B. La souplesse de la garantie autonome : réponse aux attentes portées par le constitut et le cautionnement à première demande.....	343
§ 2. L'autonomie relative et la lettre d'intention.....	346
A. L'autonomie relative : la mise en exergue de la singularité de la lettre d'intention	346
1. L'originalité du mécanisme de la lettre d'intention.....	346
2. L'épineuse question du recours du confortant.....	349
B. Réflexions sur la classification des sûretés personnelles.....	352
1. Aujourd'hui : l'émergence d'une classification fondée sur le caractère accessoire de la sûreté	352
2. Vers une nouvelle classification des sûretés personnelles ?..	353
Conclusion du chapitre second	355
Conclusion du titre second	356
CONCLUSION DE LA SECONDE PARTIE.....	359
CONCLUSION GÉNÉRALE.....	361
Bibliographie.....	363
Index alphabétique	387
Table des matières	397