

TABLE DES MATIÈRES

Préface.....	11
Sommaire	13
Liste des principales abréviations.....	15
Introduction générale	21

PREMIÈRE PARTIE LA REMISE EN CAUSE DE LA PLACE DE LA VOLONTÉ DANS LA RESPONSABILITÉ CONTRACTUELLE

Titre 1 : Les facteurs de l'affaiblissement de la volonté dans la responsabilité contractuelle.....	49
Chapitre 1 : Les facteurs historiques et juridiques de l'hétéronomie dans la responsabilité contractuelle.....	51
Section 1 : Les causes de l'émergence d'une « responsabilité contractuelle »	52
Section 2 : L'évolution de la responsabilité contractuelle comme cause de son objectivation	60
I. La distinction des obligations de moyens et de résultat.....	61
II. L'inexécution contractuelle et la volonté dans la responsabilité contractuelle	68
Section 3 : Le rôle de la volonté à travers les différentes fonctions de la responsabilité contractuelle	76
I. La volonté au travers de fonctions inattendues de la responsabilité civile .79	
A. La volonté dans la fonction normative de la responsabilité civile	79
B. La volonté dans la fonction punitive de la responsabilité contractuelle	84
1. La fonction punitive de la responsabilité contractuelle en droit positif.....	84
2. La fonction punitive de la responsabilité civile dans les projets de réforme	90
II. La communion des principes des deux ordres de responsabilité à travers le principe de la réparation intégrale.....	93
Conclusion du chapitre 1	103
Chapitre 2 : Les facteurs historiques et économiques de l'hétéronomie dans la responsabilité contractuelle.....	105
Section 1 : L'ordre public et les volontés privées.....	109
I. Les ordres publics	110

A.	Les contours de l'ordre public	111
B.	Les définitions de l'ordre public.....	112
C.	L'ordre public contemporain face à la responsabilité contemporaine .	115
II.	L'inflation des dispositions d'ordre public.....	117
A.	Dans le Code civil et dans les codes spécialisés	118
B.	Dans le droit du travail et le droit social.....	122
C.	Dans les droits essentiellement prohibitifs	127
Section 2 : l'objectivation du contrat, facteur du recul de la volonté au stade de l'inexécution du contrat		131
I.	La nouvelle philosophie du contrat, facteur de l'objectivation de la responsabilité contractuelle	131
A.	L'autonomie de la volonté	133
1.	De l'autonomie à la théorie.....	133
2.	La signification de la théorie	134
3.	Les implications de la théorie	137
B.	Le juste et l'utile, l'utile et le juste	137
1.	Le juste et l'utile	138
2.	L'utile et le juste.....	138
C.	Le solidarisme et le solidarisme contractuel	139
1.	Le solidarisme.....	139
2.	Le solidarisme contractuel	141
II.	Les manifestations des théories sociales dans le contrat	143
A.	La perte de confiance dans la volonté des cocontractants	144
1.	La perte de confiance dans les contractants à l'origine de la redéfinition du contrat.....	145
2.	La perte de confiance dans les contractants comme technique juridique	147
B.	Les applications jurisprudentielles des théories sociales du contrat ...	151
Section 3 : L'influence de l'Économie du droit dans la responsabilité contractuelle		159
I.	L'influence de l'économie dans le droit	160
A.	L'utilisation du droit économique dans la pratique juridique.....	160
B.	L'utilisation d'une méthodologie économique dans la pratique juridique.....	164
II.	Le contrat au service des intérêts économiques	174
A.	Le contrat d'adhésion, figure d'une subordination du droit à l'économie	174
B.	L'incidence du développement des contrats d'adhésion sur la responsabilité contractuelle	181

Conclusion du chapitre 2	185
Conclusion du titre 1	187
Titre 2 : Les manifestations de l'affaiblissement de la volonté dans la responsabilité contractuelle.....	189
Chapitre 1 : Le pouvoir limité de stipuler	191
Section 1 : L'état des lieux du pouvoir de la volonté en matière de responsabilité contractuelle	191
I. La remise en cause de la nature des clauses de responsabilité	192
A. Les clauses qui agissent sur les obligations	195
B. Les clauses qui agissent sur l'application de la responsabilité	200
C. Les clauses pécuniaires	203
II. La réalité du pouvoir de la volonté dans les clauses de responsabilité	205
A. Dans les clauses relatives aux obligations	205
1. L'existence d'une obligation essentielle dans le contrat	205
2. Le contrôle de l'obligation essentielle dans le contrat.....	210
B. Dans les clauses pénales.....	217
Section 2 : le pouvoir de stipuler sous la contrainte des ordres publics.....	222
I. En droit de la consommation en particulier	222
A. Les instruments de lutte contre les clauses abusives	223
1. La Commission des clauses abusives	224
2. Le pouvoir judiciaire	226
a. La reconnaissance progressive du pouvoir des juges en matière de clauses abusives.....	227
b. La légitimité du pouvoir des juges en matière de clauses abusives	229
3. Le pouvoir réglementaire.....	230
B. Les conséquences d'un ordre public fort de protection sur la volonté des parties	231
II. Dans les autres branches du droit	235
A. Dans le droit maritime	235
B. Dans le droit aérien.....	241
Conclusion du chapitre 1	247
Chapitre 2 : Le pouvoir limité de choisir.....	249
Section 1 : La privation par le juge du pouvoir de choisir	249
I. Le principe de l'option à travers la dualité des ordres de responsabilité	250
A. La dualité des régimes à l'origine de la prohibition de l'option.....	250
B. Les arguments relatifs au problème de l'option	253
1. Les partisans de l'option	254
2. Les opposants à l'option	256
II. L'évolution de la prohibition du pouvoir de choisir son régime de responsabilité.....	260

A. La thèse acceptée de l'option	260
B. L'affirmation du refus de l'option.....	263
Section 2 : L'élargissement de la sphère contractuelle corrélatif à l'affaiblissement de la volonté.	270
I. La déformation du droit par la recherche de l'indemnisation	271
A. Les incertitudes relatives à la délimitation du champ contractuel	271
B. La stipulation pour autrui comme instrument de l'extension du champ de la responsabilité contractuelle	277
II. La responsabilité contractuelle dans les groupes de contrats	282
A. La transmission de la responsabilité dans les groupes de contrats.....	283
B. L'indivisibilité objectivée par le juge dans les groupes de contrats. ..	286
C. La transmission des clauses compromissoires dans les groupes de contrats	290
Conclusion du chapitre 2	295
Conclusion du titre 2.....	297
Conclusion de la première partie	299

SECONDE PARTIE
L'INFLUENCE DE LA VOLONTÉ
DANS LA RESPONSABILITÉ EXTRA CONTRACTUELLE

Titre 1 : Les manifestations de la volonté au sein de la responsabilité extracontractuelle.....	305
Chapitre 1 : Les origines du caractère d'ordre public de la responsabilité extracontractuelle	307
Section 1 : L'absence de caractère d'ordre public de la responsabilité extracontractuelle	307
I. Dans les droits antérieurs au Code civil.....	308
A. Dans le droit romain	310
B. Dans l'ancien droit	313
II. Dans le droit positif.....	315
A. Dans la responsabilité pour faute	315
B. Dans la responsabilité sans faute	317
III. Autres arguments	320
A. Les origines du caractère d'ordre public de la responsabilité extracontractuelle	320
B. La responsabilité extracontractuelle est subsidiaire et supplétive.....	321
C. La responsabilité extracontractuelle est légale	323

IV. Stipuler sur la responsabilité extracontractuelle ne contrarie pas l'ordre public.....	325
A. Le mécanisme des assurances de responsabilité	325
1. Les origines de l'assurance	326
2. Les similitudes entre l'assurance et les clauses de responsabilité extracontractuelle.....	328
3. Les autres similitudes avec l'assurance	332
B. Du point de vue de la justice et de la moralité	335
Section 2 : Les clauses relatives à la responsabilité comme manifestation d'une volonté dans la responsabilité extracontractuelle.....	337
I. Les exemples favorables aux clauses de responsabilité civile extracontractuelle en droit français.....	337
A. Le package commun.....	338
B. L'acceptation des risques	340
C. Autres exemples	342
II. Les exemples favorables aux clauses de responsabilité civile extracontractuelle dans les droits étrangers.....	344
A. Dans les pays à tradition civiliste française.....	344
B. Dans les pays à tradition civiliste germanique	347
C. En droit international privé.....	348
Conclusion du chapitre 1	351
Chapitre 2 : L'option comme manifestation de la volonté dans la responsabilité extracontractuelle.....	353
Section 1 : L'option entre la responsabilité contractuelle et extracontractuelle..	356
I. Les exceptions au principe de non-option.....	356
A. Les exceptions au principe dans le droit positif	357
B. Le principe de non-option dans les autres systèmes juridiques.....	369
II. En droit international privé	373
A. Les justifications de l'étendue du pouvoir de la volonté des parties en droit international privé	373
1. L'utilisation pragmatique du principe de l'autonomie de la volonté	374
2. L'utilisation dogmatique du principe de l'autonomie de la volonté	375
B. Le rôle de la volonté dans la responsabilité extracontractuelle en droit international privé	377
1. Le choix de la loi par les parties par un accord postérieur à la survenance du fait générateur du dommage	378
Section 2 : L'option entre les différents régimes de responsabilité extracontractuelle	383
I. L'option dans les régimes de responsabilité du fait d'autrui	384

A.	L'option entre la responsabilité de l'article 1242 alinéa 5 et celle de l'article 1242 alinéa 4	385
B.	L'option entre la responsabilité de l'article 1242 alinéa 5 et celle de l'article 1242 alinéa 6	387
1.	L'option entre la responsabilité d'une association encadrant l'activité de l'enfant et la responsabilité parentale	389
2.	L'option entre la responsabilité générale du fait d'autrui et la responsabilité de l'article 1242 alinéa 5	392
II.	L'option entre la responsabilité du fait des choses et les autres régimes de responsabilité.....	396
A.	La responsabilité du fait des choses et la responsabilité du fait des animaux	396
B.	La responsabilité du fait des choses et la responsabilité générale du fait d'autrui	397
C.	La responsabilité du fait des choses et la responsabilité de l'article 1242 alinéa 5.....	397
D.	La responsabilité du fait des choses et la responsabilité de l'article 1244	399
E.	La responsabilité du fait des choses et le régime des produits défectueux.....	401
III.	L'option entre la responsabilité pour faute et les autres régimes de responsabilité	406
A.	L'option entre la responsabilité du fait personnel et la responsabilité du fait des choses.....	407
B.	La responsabilité pour faute et la responsabilité du fait d'autrui	413
	Conclusion du chapitre 2	415
	Conclusion du titre 1	417
	Titre 2 : La place souhaitée de la volonté dans la responsabilité extracontractuelle.....	419
	Chapitre 1 : La place de la volonté dans la responsabilité extracontractuelle de <i>lege lata</i>	421
	Section 1 : Clarification sur le champ lexical relatif à l'articulation des régimes de responsabilité	421
I.	La différence d'appellation entre les différentes normes	422
A.	Régimes généraux et de droit commun, régimes spéciaux et particuliers	422
B.	Le problème du concours	424
II.	Les principes gouvernant la résolution des conflits entre les différentes normes	425
A.	Le principe de subsidiarité.....	425
B.	Le principe d'opportunité	430

III. Les différentes possibilités offertes aux individus confrontés à un conflit de normes	431
A. Le cumul	432
B. L'option	433
Section 2 : La possibilité d'option entre la responsabilité contractuelle et extracontractuelle	434
I. Le rapprochement des deux ordres de responsabilité, source de la légitimité de l'option	435
A. Le rapprochement idéologique entre les deux ordres de responsabilité	435
B. Le rapprochement technique entre les deux ordres de responsabilité	441
II. Le fonctionnement de l'option entre la responsabilité contractuelle et extracontractuelle	447
A. Intérêt de l'option	447
B. Recherche d'un critère justifiant l'option	448
Section 3 : La possibilité d'option et de cumul entre les différents régimes de responsabilité extracontractuelle	452
A. La recherche d'un critère de résolution des conflits dans le choix entre les différents régimes de responsabilité extracontractuelle	453
1. Le principe de spécialité, à la recherche d'un mode naturel d'articulation	453
2. Le principe correcteur et le principe directeur, à la recherche d'un mode efficace d'articulation	455
B. La volonté comme critère de résolution des conflits dans le choix entre les différents régimes de responsabilité	457
1. Le cumul entre différents régimes de responsabilité extracontractuelle	457
2. L'option entre différents régimes de responsabilité extracontractuelle	461
Conclusion du chapitre 1	463
Chapitre 2 : La place de la volonté dans la responsabilité extracontractuelle de <i>lege ferenda</i>	465
Section 1 : La Mise en avant d'un nouveau volontarisme	465
I. Les volontarismes	466
A. Les volontarismes non juridiques	466
B. Le volontarisme juridique	471
C. Élaboration d'une définition d'un volontarisme civil	474
II. La place du volontarisme civil dans les droits en gestation	476
A. Les réformes dans le sens de plus de justice sociale	477
B. Les réformes dans le sens du libéralisme	481
C. Les réformes dans le sens du volontarisme civil	481

Section 2 : La mise en place des clauses de responsabilité en matière extracontractuelle	484
I. L'utilité sociale de la validation des clauses de responsabilité en matière extracontractuelle	485
II. Le fonctionnement des clauses de responsabilité extracontractuelle	487
A. La protection de la volonté	487
B. L'étendue de la portée des accords	490
1. Par un accord postérieur à la survenance du fait générateur du dommage.....	491
2. Par un accord antérieur à la survenance du fait générateur du dommage.....	492
Section 3 : Le développement d'une responsabilité quasi-contractuelle	495
I. Le quasi-contrat, figure juridique entre le fait et la volonté	496
A. L'équité et l'altruisme dans la gestion d'affaire	498
B. Le paiement de l'indu	500
C. L'enrichissement injustifié	502
II. L'extension des quasi-contrats pour une meilleure intelligibilité de la responsabilité civile extracontractuelle	504
A. La multiplication des quasi-contrats.....	504
B. La création d'une responsabilité quasi-contractuelle	508
Conclusion du chapitre 2	511
Conclusion du titre 2.....	513
Conclusion de la seconde partie.....	515
Conclusion générale	517
Bibliographie	521
Index alphabétique	557