

Table des matières

Sommaire	9
Préface.....	11
Liste des principales abréviations	15
Introduction.....	19

PREMIÈRE PARTIE LES MANIFESTATIONS DE LA LOYAUTÉ : ESSAI DE CLASSIFICATION

Titre 1. L'émergence de la notion	41
Chapitre 1. Le constat : l'insuffisance de la bonne foi	43
Section 1. Le potentiel de la bonne foi par nature limité.....	43
I. Un potentiel abstraitement limité.....	43
A. Un potentiel limité jusqu'à la codification.....	43
B. Un potentiel enserré par les codificateurs	50
II. Un potentiel concrètement limité.....	54
A. Limites tenant à ce que la bonne foi peut exiger.....	54
B. Limites tenant à ce que la bonne foi peut sanctionner	57
III. La bonne foi insuffisante.....	61
A. L'insuffisance de la bonne foi pour certaines relations contractuelles ...	62
B. L'éclatement du cadre enserrant le potentiel de la bonne foi	64
Section 2. Les réactions aux insuffisances de la bonne foi.....	67
I. Le contenu de la bonne foi étiré.....	67
A. Un étirement transitoire bienfaisant	67
B. Un étirement généralement perturbateur.....	70
II. La bonne foi concurrencée par d'autres normes	75
A. La bonne foi noyée au milieu d'autres normes	75
B. La bonne foi remplacée par d'autres normes	75
Chapitre 2. La loyauté comme réponse ponctuelle aux insuffisances de la bonne foi	83
Section 1. Une norme prolongeant la bonne foi	83
I. Un relais distinct de la bonne foi	83
II. Une nature juridique empruntée à la bonne foi.....	89
A. Un devoir matriciel.....	90
1. Un devoir juridique.....	90
a. La juridicité des devoirs.....	90
b. Spécificité du devoir de loyauté: un devoir matriciel.....	92
2. Les devoirs distingués des autres catégories juridiques	94
a. Les devoirs distingués des obligations.....	94
b. Les devoirs distingués des incombances.....	97
B. Un standard plus exigeant que la bonne foi	100

Section 2. Un prolongement limité de la bonne foi.....	105
I. Un domaine limité aux relations impliquant le dévouement d'une partie	106
A. Un domaine trop large <i>de lege lata</i>	106
1. Le domaine limité en droit positif	106
2. L'impossible cantonnement par le critère de la « confiance particulière ».....	108
B. Un domaine limité aux relations impliquant le dévouement d'une partie <i>de lege ferenda</i>	110
1. Un devoir à réserver aux relations conférant un pouvoir de représentation.....	110
a. Application aux relations conférant un pouvoir de représentation	111
b. Double particularité du devoir de loyauté.....	116
2. Exclusion des relations impliquant une simple coopération	117
II. Une fonction économique limitée à la préservation de la confiance	119
Titre 2. Les variations spéciales dans le mandat	125
Chapitre préliminaire. La détermination de l'intérêt du mandant	127
Section 1. Le principe d'une action du mandataire « au mieux » des intérêts du mandant	127
Section 2. L'invitation à la nuance dans le traitement des hypothèses où le mandataire a profité de sa mission pour satisfaire un autre intérêt que celui de son mandant	134
Chapitre 1. Typologie des manquements au devoir de loyauté	137
Remarques préliminaires. La conscience du mandataire d'agir contre les intérêts du mandant	137
Section 1. L'intérêt du mandant parasité	138
I. Le parasitisme en principe toléré	139
A. Le parasitisme sans effet sur l'intérêt du mandant	139
B. Le parasitisme suspecté ou réalisé au détriment de l'intérêt du mandant	140
1. Une tolérance imposée au mandant	140
2. Une tolérance marginale	143
3. Illustrations	148
II. Le parasitisme exceptionnellement écarté	150
A. L'exigence de neutralité absolue imposée au mandataire	150
B. Une exigence contestable en matière de « contrat avec soi-même ».....	151
1. L'interdiction du contrat avec soi-même <i>de lege lata</i>	151
2. Le retour au principe de tolérance <i>de lege ferenda</i>	156
a. Une présomption simple de déloyauté du mandataire-contrepartiste.....	156
b. Une présomption simple de déloyauté du double mandataire ..	163

Section 2. L'intérêt du mandant sacrifié	168
I. La perfidie du mandataire	169
A. La dissimulation	169
1. La dissimulation d'une information essentielle à la conclusion du contrat projeté	170
2. Le manquement à l'obligation de rendre compte	173
B. Le détournement.....	182
1. Le détournement de ce qui revient effectivement au mandant....	182
2. Le détournement d'une opportunité potentielle pour le mandant...	186
II. L'hostilité du mandataire	191
A. L'hostilité indirecte.....	191
1. L'exposition du mandant à un risque.....	191
a. L'exposition du mandant au risque d'être engagé contre son gré.....	191
b. L'exposition de la responsabilité du mandant.....	193
2. L'exercice d'une activité concurrente.....	199
B. L'hostilité directe.....	205
1. Le mépris délibéré des instructions fournies par le mandant	205
2. L'attitude ouvertement malveillante	207
Chapitre 2. L'étendue du devoir de loyauté dans le temps	213
Section 1. Le manquement établi lorsqu'il s'enracine dans le contrat	213
I. Le manquement entièrement réalisé en cours d'exécution et révélé postérieurement	213
II. Le manquement partiellement réalisé en cours d'exécution et révélé postérieurement	214
Section 2. Le manquement susceptible d'être retenu lorsqu'il intervient après l'extinction du contrat	216
I. L'identification de « l'après-contrat ».....	217
II. Les effets limités du devoir de loyauté au cours de l'après-contrat.....	220
A. Un office limité à des obligations <i>de ne pas faire</i>	221
B. Un office temporaire	224
Conclusion de la première partie	229

SECONDE PARTIE LES SANCTIONS DU MANDATAIRE DÉLOYAL

Titre 1. L'efficacité des sanctions suspendue à la réhabilitation de la fonction punitive de la responsabilité civile	235
Chapitre 1. Insuffisance des fonctions existantes <i>de lege lata</i>	237
Section 1. Insuffisance de la fonction réparatrice.....	237
I. Le monopole de la fonction réparatrice	237
A. Un monopole facilité par le déclin de la faute comme fondement de la responsabilité civile	238
B. Un monopole exprimé par le principe de réparation intégrale.....	241
II. Les insuffisances du principe de réparation intégrale.....	245
A. Insuffisance d'un point de vue général.....	245
B. Insuffisance d'un point de vue spécial	249
1. L'évaluation délicate du préjudice subi par le mandant	249
2. L'incertitude contre la réparation.....	251
3. Le temps contre la réparation	254
Section 2. Insuffisance de la fonction de paiement	258
Chapitre 2. La nécessité d'une réhabilitation de la fonction punitive <i>de lege ferenda</i>	263
Section 1. Une réhabilitation possible	263
I. La permanence de la peine privée.....	263
A. La notion de peine privée.....	263
B. Les manifestations de la peine privée	267
1. Les manifestations assumées	267
2. Les manifestations dissimulées	270
II. Les obstacles à la réhabilitation	274
A. L'enrichissement injuste de la victime	274
B. La confusion des ordres de responsabilité.....	276
Section 2. Une consécration souhaitable	283
Section 3. Le recours limité aux mesures de peines privées	285
I. L'impossible recours systématique aux peines privées.....	285
II. Le cantonnement fondé sur l'importance de la norme violée.....	288
A. La proposition d'un cantonnement fondé sur l'importance de la norme violée	288
B. Légitimité de l'application au mandataire déloyal.....	292
Titre 2. Inventaire des sanctions	295
Chapitre 1. Les sanctions touchant aux actes juridiques	297
Section 1. Les sanctions tournées vers le mandat.....	297
I. L'anéantissement du contrat par la révocation du mandataire	297
A. La tendance contemporaine au rapprochement de la résolution de droit commun et de la révocation du mandataire	297
1. L'accroissement de liberté en droit commun de la résolution	298
2. Les entraves à la libre révocation du mandataire	301

B. Des différences irréductibles entre la résolution de droit commun et la révocation du mandataire	306
1. Efficacité incertaine de la résolution pour manquement d'une partie à son devoir de bonne foi	306
2. Efficacité absolue de la révocation du mandataire pour manquement à son devoir de loyauté	309
C. Conséquences du caractère absolu de la révocation.....	311
1. Relativité de la « révocation judiciaire »	312
2. Les conséquences classiques de la rupture	315
II. La déchéance de certains avantages prévus par le contrat	316
Section 2. Les sanctions tournées vers l'acte juridique éventuellement réalisé	323
I. Neutralité du dépassement de pouvoir déloyal	323
A. Le principe de l'inopposabilité de l'acte	323
B. Les exceptions à l'inopposabilité de l'acte	326
1. Le mandant engagé « sur un mode plus ou moins volontaire ».....	326
2. Le mandant engagé « sur un mode non volontaire »	327
II. L'influence de la déloyauté sur la nullité de l'acte réalisé en détournement de pouvoir.....	328
Chapitre 2. Les sanctions personnelles	331
Section 1. Le régime de la responsabilité	331
I. La réparation améliorée	331
A. Le traitement séparé de chacun des manquements.....	331
B. L'évaluation du préjudice au jour du dommage	332
C. Le préjudice exceptionnellement présumé	332
II. La punition du mandataire assumée.....	335
A. Les peines privées délaissées	335
1. Les dommages et intérêts punitifs	336
2. L'amende civile	344
B. L'intérêt porté aux « restitutions à des fins punitives ».....	345
1. Précisions terminologiques.....	345
2. Les <i>restitutionary damages</i> en <i>common law</i>	347
3. La réception de la sanction en France	349
III. L'articulation proposée	352
A. Un préjudice à réparer du point de vue du mandant	352
B. Un profit illicite à neutraliser du point de vue du mandataire.....	353
Section 2. Les tempéraments à la responsabilité	355
I. Les moyens de défense opposables au mandant	355
A. Les moyens tendant à évincer la sanction	355
1. Un résultat bénéfique pour le mandant.....	355
2. Le manquement antérieurement pardonné	356
3. La conformité à un intérêt supérieur à celui du mandant	357
B. Les moyens tendant à réduire la sanction.....	360
1. Les torts réciproques.....	361
2. La gratuité.....	364

II. Les aménagements de la responsabilité	364
A. L'impossible éviction du devoir de loyauté	365
B. L'aménagement contrôlé des manifestations du devoir de loyauté... 366	
1. L'impossible substitution du devoir de bonne foi.....	366
2. L'aménagement limité des obligations imposées	
par le devoir de loyauté	367
Conclusion de la seconde partie.....	371
Conclusion générale	373
Bibliographie	377
Index alphabétique	419