

TABLE DES MATIÈRES

AVANT-PROPOS	7
PRÉFACE	11
SOMMAIRE	17
PRINCIPALES ABRÉVIATIONS	19
INTRODUCTION.....	21

PREMIÈRE PARTIE LA DIVERSITÉ PRÉTENDUE DES MÉCANISMES DE CONSTITUTION D'UN DROIT DE PROPRIÉTÉ EXEMPT DE VICE

I. LE DROIT DE PROPRIÉTÉ SUR LES MEUBLES INCORPORELS	43
Section 1. La notion de propriété	46
§ 1. L'évolution historique de la notion de droit de propriété.....	46
§ 2. Applicabilité de la notion de propriété aux droits	49
A. Les droits sont des biens	49
B. Le droit de propriété sur les droits	51
I. L'absence de <i>proprietas</i> des droits : l'absence de rapport de propriété sur les droits	52
II. L'existence d'un <i>dominium</i> sur les droits : l'existence d'un droit de propriété sur les droits	52
§ 3. L'absence de contradiction fondamentale entre les opposants au rapport de propriété sur un droit et les partisans du droit de propriété sur les droits	54
Section 2. Illustration de l'existence d'un droit de propriété sur les biens incorporels	55
§ 1. L'existence d'un droit de propriété sur les valeurs mobilières scripturales	56
A. L'individualisation des valeurs mobilières scripturales par leur inscription en compte	57
B. L'existence d'un droit de propriété sur les droits scripturaux	61
§ 2. L'existence d'un droit de propriété sur la provision de la lettre de change	66

II. LA DIVERSITÉ DES CAS DE CONSTITUTION D'UN DROIT DE PROPRIÉTÉ EXEMPT DE VICE	69
Section 1. L'exemple des valeurs mobilières scripturales	69
§ 1. Origine historique des effets de l'inscription en compte des valeurs mobilières	69
A. Une simple cession de créance	71
B. L'immatriculation des cessions	72
C. Le transfert formaliste, système de la <i>reconstitution</i>	74
D. Le maintien du régime d'inopposabilité malgré la disparition du formalisme de la <i>reconstitution</i>	78
§ 2. Effets de l'inscription en compte des valeurs mobilières scripturales ...	81
A. L'inopposabilité des vices grevant le droit de propriété sur les valeurs mobilières nominatives	82
I. Les effets de l'inscription des valeurs mobilières nominatives sur les registres jusqu'à la réforme de la dématérialisation	85
a. Le conflit de propriété entre l'inscrit et son auteur	86
b. Le conflit de propriété entre l'inscrit et les tiers	89
c. Conclusion sur l'effet de l'inscription nominative avant la réforme de la dématérialisation	92
II. Les effets de l'inscription en compte des valeurs mobilières scripturales depuis la réforme de la dématérialisation	93
a. Le conflit de propriété entre l'inscrit et son auteur	103
b. Le conflit de propriété entre l'inscrit et les tiers	105
c. Conclusion sur les effets de l'inscription en compte après la réforme de la dématérialisation	106
III. La permanence des effets de l'inscription en compte des valeurs mobilières scripturales à travers le temps	106
B. L'opposabilité des exceptions inhérentes aux valeurs mobilières	107
I. Étude théorique	107
II. Illustrations pratiques de l'opposabilité des exceptions inhérentes au droit transmis	109
a. Opposabilité des obligations pesant sur la consistance du bien	109
b. Opposabilité des exceptions pesant sur l'existence du bien	110
c. Une opposition jurisprudentielle ?	111
§ 3. Conclusion	113
A. La question résolue : les valeurs mobilières bénéficient-elles du « principe de l'inopposabilité des exceptions » ?	114
B. L'inscription en compte, source d'un droit de propriété exempt de vice	116
Section 2. L'exemple des meubles corporels soumis à l'art. 2276 C. civ. ..	117
§ 1. Origine historique des effets de la possession des meubles corporels ...	117
§ 2. Les effets de la possession des meubles corporels de l'art. 2276 C. civ.	119
A. L'inopposabilité des vices grevant le droit de propriété sur les meubles corporels	120
I. Le conflit de propriété entre le possesseur et son cocontractant ...	120

II. Le conflit de propriété entre le possesseur et un tiers	121
III. Conclusion quant au régime des meubles corporels et titres au porteur soumis à l'art. 2276 C. civ.....	121
B. L'opposabilité des exceptions inhérentes aux meubles corporels soumis à l'art 2279 C. civ.....	122
§ 3. Conclusion.....	127
Section 3. L'exemple de la lettre de change	128
§ 1. L'origine historique des effets de la lettre de change.....	130
§ 2. Les effets du port légitime des lettres de change.....	132
A. Effets du port légitime des lettres de change sur le titre	134
I. L'inopposabilité des vices grevant le droit de propriété sur le titre	135
a. Le conflit de propriété entre le porteur et son endosseur.....	135
b. Le conflit de propriété entre le porteur et un tiers	135
II. L'opposabilité des exceptions inhérentes au titre	137
B. Effets du port légitime des lettres de change sur la provision	138
I. Le sort des vices grevant le droit de propriété sur la provision	138
a. Le conflit de propriété entre le porteur légitime et son endosseur	139
b. Le conflit de propriété entre le porteur légitime et un tiers	139
c. Conclusion	149
II. L'opposabilité des exceptions inhérentes à la provision.....	150
III. Conclusion quant au régime de la provision.....	151
C. Effets du port légitime des lettres de change sur la créance cambiaire	152
I. L'inopposabilité des vices grevant le droit de propriété sur la créance cambiaire	152
a. Le conflit de propriété entre le porteur et son endosseur.....	152
b. Le conflit de propriété entre le porteur et un tiers revendiquant la créance cambiaire	153
II. L'inopposabilité des exceptions inhérentes à la créance cambiaire.....	154
a. L'opposabilité des vices inhérents à la créance cambiaire entre le porteur et son endosseur	154
b. L'inopposabilité des exceptions inhérentes à la créance cambiaire entre le porteur et un tiers	155
§ 3. Conclusion.....	156
CONCLUSION DU TITRE 1	157
I. EXPOSÉ DES THÉORIES PROPOSÉES EN DOCTRINE.....	161
Section 1. Le postulat de l'absence de transmission	161
Section 2. Analyse critique des théories fondées sur le postulat d'une absence de transmission	167
Sous-section 1. L'absence de transmission comme phénomène général ...	168
§ 1. Exposé de la thèse de l'intransmissibilité de la propriété	168
§ 2. Critique de la thèse de l'intransmissibilité de la propriété	170
A. Analyse critique de la théorie de la renonciation.....	171

I. L'absence de transmission du rapport de propriété	171
II. Le caractère translatif de la renonciation	171
B. Analyse critique de la théorie des droits « acquis »	173
Sous-section 2. L'absence de transmission comme phénomène ponctuel .	174
§ 1. Les théories fondées sur la notion de titre de crédit	175
A. Les théories fondées sur les différentes natures prêtées au titre	176
I. Le titre, un acte abstrait	177
a. Exposé	177
b. Critiques	183
c. Conclusion	189
II. Le titre, un engagement unilatéral	189
a. Exposé	190
b. Critiques	191
III. Le titre, incorporation du droit	196
a. Exposé	197
b. Critiques de l'incorporation du droit dans le titre	199
c. Conclusion	203
B. Les théories fondées sur les différentes natures prêtées au mode de transfert du titre	204
I. Le mode de transfert du titre, une novation	206
a. Exposé	206
b. Critique	207
c. Conclusion	208
II. Le mode de transfert du titre, une délégation	209
a. Exposé	209
b. Critiques	211
c. Conclusion	218
III. Le mode de transfert du titre, une stipulation pour autrui	219
a. Exposé	219
b. Critiques	220
a. Le caractère contractuel de la stipulation pour autrui	221
b. Le pouvoir de révocation de la stipulation par le stipulant	222
c. Le problème de l'extinction de la dette du stipulant	224
c. Conclusion	226
§ 2. Les théories fondées sur la notion de possession	228
A. L'assimilation discutée des valeurs mobilières scripturales à des meubles corporels soumis à l'art. 2276 C. civ.	228
I. Exposé	228
a. L'assimilation de l'inscription en compte à un titre au porteur	229
b. La théorie de la « scripturalisation » de D.-R. Martin	232
II. Critique et rejet de la théorie de la « scripturalisation »	234
a. Le domaine d'application inconnu de la « scripturalisation »	234
b. Les hypothèses critiquables de la théorie « scripturale »	236

c. Critique des conséquences de la théorie de la « scripturalisation »	237
d. L'incohérence des constructions corporalistes	239
III. Conclusion	239
B. Les justifications fondées sur la nature prêtée à la possession de l'art. 2276 C. civ.	240
I. La possession, un titre de propriété abstrait	241
a. Exposé	241
b. Critiques	241
c. Conclusion	241
II. La possession, une prescription instantanée	241
a. Exposé	242
b. Critiques	242
c. Conclusion	243
III. La possession, une présomption irréfragable	243
a. Exposé	243
b. Critique	243
c. Conclusion	243
IV. La possession, un mode légal d'acquisition originaire	244
a. Exposé	244
b. Critiques	244
c. Conclusion	244
II. CRITIQUES GÉNÉRALES DES THÉORIES PROPOSÉES EN DOCTRINE	247
Section 1. Critique du postulat de l'absence de transmission	248
§ 1. L'existence d'une transmission	248
§ 2. L'adage <i>Nemo plus juris...</i> comme simple règle	249
A. La règle <i>Nemo plus juris...</i> ne constitue pas impératif logique	249
B. La règle <i>Nemo plus juris...</i> ne constitue pas un principe inviolable ..	251
Section 2. Critique des théories fondées sur la nature des différents facteurs d'inopposabilité	258
§ 1. La diversité d'effets des différents facteurs d'inopposabilité	259
A. La diversité des effets de l'inscription en compte des droits scripturaux	260
I. Étude des effets de l'inscription en compte des parts de sociétés civiles	262
a. L'opposabilité des vices grevant le droit de propriété sur le droit d'associé	262
b. L'opposabilité des vices inhérents aux parts de société civile ..	263
II. Comparaison avec les effets de l'inscription en compte des valeurs mobilières	266
B. La diversité des effets de la possession d'un bien corporel	266
I. Étude des effets de la possession des immeubles	267
a. Le conflit de propriété entre le possesseur et son cocontractant	267

b. Le conflit de propriété entre le possesseur et un tiers au contrat de transmission.....	267
II. Comparaison avec les effets de la possession des meubles soumis à l'art. 2276 C. civ.	267
C. La diversité des effets du port d'un titre à ordre.....	268
I. Étude des effets du port des titres à ordre non cambiaires	268
a. Le lien proposé entre la clause à ordre et la règle de l'inopposabilité des exceptions	270
b. L'indépendance constatée de la clause à ordre et de la règle de l'inopposabilité des exceptions.....	275
II. Comparaison avec les effets du port des lettres de change	281
§ 2. Les conséquences de la diversité d'effets des différents facteurs	281
CONCLUSION DU TITRE II	283
CONCLUSION DE LA PREMIÈRE PARTIE	287

SECONDE PARTIE

L'UNITÉ PROPOSÉE DU MÉCANISME DE CONSTITUTION D'UN DROIT DE PROPRIÉTÉ EXEMPT DE VICE

Titre I DESCRIPTION DU MÉCANISME UNITAIRE DE CONSTITUTION D'UN DROIT DE PROPRIÉTÉ EXEMPT DE VICE

I. LA POSSESSION DU BIEN COMME CONDITION DE LA CONSTITUTION D'UN DROIT DE PROPRIÉTÉ EXEMPT DE VICE ...	293
<i>Section 1. La possession comme nature commune des facteurs d'inopposabilité des vices du droit de propriété</i>	293
<i>Sous-section 1. L'identité de nature des différents facteurs d'inopposabilité</i>	293
§ 1. La notion de possession.....	294
A. La possession extériorisation du droit de propriété	294
B. Les éléments constitutifs de la possession	295
I. La controverse doctrinale entre Savigny et Jhering.....	296
II. La supériorité de la théorie de Jhering consacrée en droit positif français.....	298
§ 2. La nature possessoire des différents facteurs constitutifs d'un droit de propriété exempt de vice	300
A. La nature possessoire de l'inscription en compte des droits scripturaux	300
I. La présence des éléments constitutifs de la possession dans l'inscription en compte	300
a. Corpus.....	300
b. Animus	301
II. La reconnaissance de la nature possessoire de l'inscription en compte	303

B. La nature possessoire du port légitime du titre à ordre	305
I. La nature possessoire du port légitime de la lettre pour le titre de change	305
II. La nature possessoire du port légitime de la lettre pour la créance cambiariaire	306
a. Corpus.....	306
b. Animus	307
Sous-section 2. L'identité des conditions d'efficacité des différents modes de possession	308
§ 1. La régularité de la possession.....	308
§ 2. La bonne foi du possesseur	309
Section 2. Illustration de la nécessité d'une possession régulière et de bonne foi	312
§ 1. La possibilité d'utiliser les articles 1689 et 1690 C. civ. parallèlement au transfert ou à l'endossement.....	314
§ 2. Les effets des articles 1689 et 1690 C. civ. en matière de valeurs mobilières et d'effets de commerce	317
A. Les effets des articles 1689 et 1690 C. civ. en matière de valeurs mobilières.....	317
I. Tentative d'assimilation des formalités de l'art. 1690 C. civ. à celle du transfert.....	318
II. L'impossibilité d'assimiler les formalités de l'art. 1690 C. civ. au transfert	318
B. Les effets des articles 1689 et 1690 C. civ. en matière de lettres de change.....	321
II. LA NÉGOCIABILITÉ DU BIEN COMME FONDEMENT DE LA CONSTITUTION D'UN DROIT DE PROPRIÉTÉ EXEMPT DE VICE	323
Section 1. L'inapplicabilité du fondement de l'article 2276 C. civ.	323
Section 2. La mise en évidence du fondement de la négociabilité	326
§ 1. Définition de la négociabilité	326
A. Définition négative de la négociabilité : l'absence de lien entre la négociabilité et les modes de « négociation » résultant de formes « négociables » du titre.....	330
I. Distinction entre la négociabilité et les modes de « négociation » des titres « négociables »	331
a. L'absence de cohérence des définitions liant la négociabilité au titre.....	332
b. Le caractère erroné des définitions liant la négociabilité au titre	334
II. Exposé critique des conséquences traditionnellement attachées aux définitions liant la négociabilité au titre.....	337
a. La négociabilité n'est pas un mécanisme réservé aux créances de droit commercial, tandis que la cessibilité ne concerne pas les seules créances de droit civil.....	337
b. L'emploi de modes de « négociation » ne permet pas de transmettre les créances plus simplement que par le biais des mécanismes de l'art. 1690 C. civ.	338

III. Les enseignements qu'apportent le rejet des définitions formelles de la négociabilité	341
a. Un apport évident : la négociabilité et la cessibilité sont des concepts substantiels	341
b. Un apport indirect, la préservation du lien entre la négociabilité et l'inopposabilité des vices du droit de propriété ...	342
B. Définition positive du concept de négociabilité : la négociabilité du droit, fondement de l'inopposabilité des vices du droit de propriété	343
§ 2. Existence de la négociabilité	347
A. Conditions d'existence de la négociabilité	347
I. L'existence de dispositions légales de négociabilité	347
II. La possibilité de stipulations contractuelles de négociabilité	348
a. La possibilité de la stipulation de négociabilité	348
b. Le moment de la stipulation de négociabilité	349
c. L'opposabilité aux tiers de la stipulation de négociabilité	350
III. Le caractère impératif des dispositions légales de négociabilité ..	352
B. Les raisons de l'existence de la négociabilité	353
I. Les éléments indifférents au choix entre négociabilité et cessibilité	354
a. L'équité	354
b. La protection des tiers dont en particulier les créanciers	355
II. Les éléments déterminants du choix : le choix économique d'un type de sécurité particulier	356
a. Sécurité statique et sécurité dynamique	357
b. Rapport avec la théorie de l'apparence	358
§ 3. Domaine de la négociabilité	360
CONCLUSION DU TITRE I	367
I. LES THÉORIES SOUTENUES EN DOCTRINE	371
Section 1. La possession, mode de publicité de la convention de transmission	372
§ 1. La possession, mode de publicité comparable à la publicité foncière....	372
A. Exposé	372
B. Critique	374
I. L'impossible assimilation entre l'inscription en compte et la publicité foncière	374
a. La différence de valeur probatoire entre ces deux formalités....	375
b. La différence de prérogatives attachées à chaque formalité	375
II. Critique du recours à la théorie de l'apparence pour modifier le régime de la publicité foncière	376
§ 2. L'inscription en compte, une formalité de l'art. 1690 C. civ.	377
A. Exposé	377
B. Critique	378
I. Différence de nature	378
II. Différence d'effets	379

<i>Table des matières</i>	465
<i>Section 2. La possession, présomption de force variable</i>	380
<i>Section 3. L'existence d'un lien entre la possession et le transfert de propriété</i>	381
§ 1. La possession, un titre de propriété	381
§ 2. La possession, formalité substantielle du transfert de propriété	382
A. Exposé	382
B. Critique	383
§ 3. L'incorporation du droit de propriété dans la possession.....	384
<i>Section 4. L'admission du contrat réel allemand en droit français ?</i>	386
§ 1. Exposé	386
§ 2. Critique.....	390
II. LA THÉORIE PROPOSÉE : LA POSSESSION UN MODE DE PUBLICITÉ ORIGINAL	395
<i>Section 1. Analyse de la fonction de la publicité foncière</i>	396
<i>Section 2. La possession comme « publicité-critère d'ordre » du droit de propriété sur les biens négociables</i>	398
CONCLUSION DU TITRE	401
CONCLUSION DE LA SECONDE PARTIE	403
.....	405
BIBLIOGRAPHIE PREMIÈRE PARTIE OUVRAGES, THÈSES, ARTICLES ET NOTES DE DOCTRINE	413
§ 1. Ancien Régime	413
§ 2. Ouvrages généraux – Traités	413
§ 3. Ouvrages spéciaux.....	418
§ 4. Thèses.....	420
§ 5. Mélanges et Colloques	422
§ 6. Dictionnaires et Encyclopédies	424
A. Encyclopédies juridiques.....	424
B. Dictionnaires généraux	424
C. Dictionnaires juridiques.....	424
§ 7. Articles, Chroniques et Notes.....	425
A. Articles et Chroniques	425
B. Notes, Observations et Commentaires.....	433
§ 8. Divers	439
§ 1. Jurisprudence française	441
A. Constitutionnelle.....	441
B. Administrative	441
C. Judiciaire.....	441
I. Cour de Cassation.....	441
II. Cours d'Appel	448

III. Tribunaux.....	449
§ 2. Jurisprudence européenne	449
A. CEDH	449
B. Commission de la CEDH.....	449