

## 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
<i>Section 1. La notion de propriété .....</i>	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
<i>Section 2. Illustration de l'existence d'un droit de propriété sur les biens incorporels .....</i>	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

<b>II. LA DIVERSITÉ DES CAS DE CONSTITUTION D'UN DROIT DE PROPRIÉTÉ EXEMPT DE VICE.....</b>	<b>69</b>
<b><i>Section 1. L'exemple des valeurs mobilières scripturales.....</i></b>	<b>69</b>
§ 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
<b><i>Section 2. L'exemple des meubles corporels soumis à l'art. 2276 C. civ. ..</i></b>	<b>117</b>
§ 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
<b>Section 3. L'exemple de la lettre de change .....</b>	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
<b>CONCLUSION DU TITRE 1 .....</b>	157
I. EXPOSÉ DES THÉORIES PROPOSÉES EN DOCTRINE .....	161
<b>Section 1. Le postulat de l'absence de transmission .....</b>	161
<b>Section 2. Analyse critique des théories fondées sur le postulat d'une absence de transmission .....</b>	167
<b>Sous-section 1. L'absence de transmission comme phénomène général ...</b>	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
<b>Sous-section 2. <i>L'absence de transmission comme phénomène ponctuel.</i></b>	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 discutable 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
<i>Section 1. Critique du postulat de l'absence de transmission.....</i>	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
<i>Section 2. Critique des théories fondées sur la nature des différents facteurs d'inopposabilité .....</i>	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
<b>CONCLUSION DU TITRE II .....</b>	283
<b>CONCLUSION DE LA PREMIÈRE PARTIE .....</b>	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

## Table des matières

463

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 cambiaire .....	306
a. Corpus.....	306
b. Animus .....	307
<b>Sous-section 2. L'identité des conditions d'efficacité des différents modes de possession .....</b>	<b>308</b>
§ 1. La régularité de la possession.....	308
§ 2. La bonne foi du possesseur .....	309
<b>Section 2. Illustration de la nécessité d'une possession régulière et de bonne foi .....</b>	<b>312</b>
§ 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
<b>II. LA NÉGOCIABILITÉ DU BIEN COMME FONDEMENT DE LA CONSTITUTION D'UN DROIT DE PROPRIÉTÉ EXEMPT DE VICE .....</b>	<b>323</b>
<b>Section 1. L'inapplicabilité du fondement de l'article 2276 C. civ.....</b>	<b>323</b>
<b>Section 2. La mise en évidence du fondement de la négociabilité.....</b>	<b>326</b>
§ 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
<b>CONCLUSION DU TITRE I.....</b>	<b>367</b>
I. LES THÉORIES SOUTENUES EN DOCTRINE .....	371
<i>Section 1. La possession, mode de publicité de la convention de transmission .....</i>	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
<b>Section 2. La possession, présomption de force variable .....</b>	380
<b>Section 3. L'existence d'un lien entre la possession et le transfert de propriété .....</b>	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
<b>Section 4. L'admission du contrat réel allemand en droit français ? .....</b>	386
§ 1. Exposé .....	386
§ 2. Critique .....	390
<b>II. LA THÉORIE PROPOSÉE : LA POSSESSION UN MODE DE PUBLICITÉ ORIGINAL .....</b>	395
<b>Section 1. Analyse de la fonction de la publicité foncière .....</b>	396
<b>Section 2. La possession comme « publicité-critère d'ordre » du droit de propriété sur les biens négociables .....</b>	398
<b>CONCLUSION DU TITRE .....</b>	401
<b>CONCLUSION DE LA SECONDE PARTIE .....</b>	403
.....	405
<b>BIBLIOGRAPHIE PREMIÈRE PARTIE OUVRAGES, THÈSES, ARTICLES ET NOTES DE DOCTRINE .....</b>	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