

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|--------------------------------|----|
| PRÉFACE | 9 |
| SOMMAIRE | 13 |
| PRINCIPALES ABRÉVIATIONS | 15 |
| INTRODUCTION..... | 19 |
| I. Des enjeux | 20 |
| a. L’homme | 20 |
| b. L’argent | 29 |
| II. Des jeux..... | 33 |
| a. Les chiffres | 34 |
| b. Les lettres | 36 |

PREMIÈRE PARTIE LA GARANTIE

Titre I – La naissance de la garantie

| | |
|--|----|
| CHAPITRE I. L’OBJET DE LA GARANTIE | 45 |
| Section 1. Les risques couverts | 45 |
| § 1. Le risque social..... | 46 |
| A. La retraite..... | 47 |
| B. La prévoyance..... | 49 |
| I. Le risque décès | 49 |
| II. Les risques inaptitude, incapacité et invalidité..... | 52 |
| III. Les risques frais de santé | 53 |
| § 2. La couverture..... | 54 |
| A. L’exclusion des garanties concourant à l’enrichissement significatif des bénéficiaires | 55 |
| I. L’exclusion de l’avantage excessif..... | 55 |
| II. L’exclusion de l’avantage <i>certain</i> | 58 |
| B. L’exclusion des garanties conduisant à l’appauvrissement significatif de la collectivité | 62 |

| | |
|--|-----|
| Section 2. Les personnes couvertes | 64 |
| § 1. Le contrat de travail, un critère insuffisant..... | 64 |
| A. La protection sociale complémentaire individuelle..... | 64 |
| B. La protection sociale complémentaire collective..... | 65 |
| I. L'uniformité personnelle : une catégorie objective de bénéficiaires..... | 66 |
| a. La portée du système..... | 66 |
| b. Le champ d'application du système..... | 68 |
| 1. L'exigence positive du caractère collectif : la <i>catégorie</i> <i>objective</i> | 68 |
| 2. L'exigence négative du caractère collectif : les discriminations..... | 71 |
| II. L'uniformité matérielle : des avantages communs..... | 76 |
| § 2. Le contrat de travail, un critère non essentiel..... | 78 |
| A. Les ayants droit des salariés..... | 78 |
| I. Les garanties décès..... | 78 |
| II. Les garanties frais de santé..... | 80 |
| B. Les anciens salariés..... | 80 |
| CHAPITRE II. LE VECTEUR DE LA GARANTIE..... | 83 |
| Section liminaire. Le rejet d'une spécificité formelle de la protection sociale | 83 |
| § 1. La critique de la construction formelle..... | 84 |
| § 2. La critique de la critique..... | 85 |
| Section 1. Le vecteur externe à l'entreprise | 88 |
| § 1. La liberté entravée..... | 90 |
| A. L'entrave légale..... | 90 |
| I. L'affirmation du juge national..... | 91 |
| II. La construction du juge communautaire..... | 93 |
| B. L'entrave conventionnelle..... | 95 |
| I. La création de l'entrave..... | 95 |
| II. La portée de l'entrave..... | 99 |
| § 2. L'égalité imposée..... | 103 |
| A. La fin..... | 104 |
| I. L'égalité sociale..... | 104 |
| II. L'égalité économique..... | 106 |
| B. Les moyens..... | 107 |
| I. La qualité des gestionnaires..... | 107 |
| II. La licéité des actes..... | 108 |
| Section 2. Le vecteur interne à l'entreprise | 110 |
| § 1. Le projet d'accord ratifié ²⁹ | 110 |
| A. L'opportunité psychologique..... | 113 |
| B. L'opportunité technique..... | 115 |

| | |
|--|-----|
| <i>Table des matières</i> | 505 |
| § 2. La décision unilatérale de l'employeur | 118 |
| A. L'offre..... | 119 |
| I. Les modalités de l'offre..... | 119 |
| II. La substance de l'offre | 120 |
| a. La fermeté de l'offre..... | 120 |
| b. La précision de l'offre | 121 |
| B. L'acceptation | 121 |
| I. Le principe de l'acceptation | 121 |
| II. L'expression de l'acceptation..... | 125 |
| § 3. La décision unilatérale du comité d'entreprise..... | 127 |
| A. Une intervention discutée | 127 |
| I. La consécration de l'intervention | 127 |
| II. La contestation de l'intervention..... | 128 |
| a. La force de la prétendue norme d'habilitation..... | 128 |
| b. Le contenu de la prétendue norme d'habilitation..... | 128 |
| B. Une intervention inopportune | 131 |
| I. L'intervention potentielle | 131 |
| II. L'intervention réalisée..... | 136 |
| Conclusion du Titre I | 139 |

Titre II – L'exécution de la garantie

| | |
|--|-----|
| CHAPITRE I. LA GESTION INTERNE DE LA GARANTIE | 143 |
| Section 1. L'entrave indirecte : le provisionnement des engagements sociaux | 143 |
| § 1. L'objet de l'obligation..... | 143 |
| A. La définition personnelle de l'obligation..... | 145 |
| B. La définition matérielle de l'obligation | 145 |
| I. La classification de l'avantage du personnel..... | 146 |
| II. Le sort comptable de l'avantage du personnel | 148 |
| § 2. La portée de l'obligation | 149 |
| Section 2. L'entrave directe : la défaveur fiscale | 150 |
| CHAPITRE II. LA GESTION EXTERNE DE LA GARANTIE | 155 |
| Section 1. Typologie de l'externalisation | 155 |
| § 1. Les critères de classification | 155 |
| A. L'objet de l'externalisation..... | 155 |
| I. La notion de risque ³ | 156 |
| a. L'aléa ¹² | 157 |
| b. L'intérêt ³⁴ | 161 |
| II. La place du risque | 162 |
| B. Le cadre de l'externalisation..... | 166 |
| I. L'assurance de groupe | 166 |
| a. L'affirmation de la stipulation pour autrui comme modèle de l'assurance de groupe | 167 |

| | |
|--|------------|
| b. La contestation de la stipulation pour autrui comme modèle de l'assurance de groupe | 175 |
| 1. Les alternatives générales à la stipulation pour autrui | 175 |
| 2. Les alternatives en matière d'assurance collective d'entreprise à la stipulation pour autrui..... | 179 |
| II. Les autres opérations contractuelles..... | 182 |
| § 2. La classification de l'externalisation..... | 184 |
| A. L'objet de l'externalisation..... | 185 |
| I. Le risque | 185 |
| a. L'existence ou l'absence naturelle du risque..... | 186 |
| b. L'intégration <i>artificielle</i> du risque | 187 |
| II. L'absence du risque..... | 188 |
| B. La cadre de l'externalisation..... | 189 |
| Section 2. La mise en œuvre de l'externalisation..... | 191 |
| § 1. La conclusion du contrat | 191 |
| A. La préparation de l'externalisation | 191 |
| I. L'information | 191 |
| a. L'obligation précontractuelle | 191 |
| 1. L'information du souscripteur ⁸⁹ | 192 |
| 2. L'information de l'assureur..... | 193 |
| b. L'obligation contractuelle | 197 |
| II. La tarification | 202 |
| a. L'objectivité de la tarification | 202 |
| b. L'ambiguïté de la tarification | 203 |
| B. La réalisation de l'externalisation..... | 204 |
| § 2. L'exécution du contrat | 207 |
| A. Le prélèvement des primes | 207 |
| I. Le paiement des primes..... | 207 |
| a. L'identification du débiteur..... | 208 |
| b. Les pouvoirs du créancier..... | 209 |
| II. L'assujettissement des primes..... | 210 |
| a. Les systèmes de retraite à cotisations définies et de prévoyance..... | 211 |
| 1. L'énoncé des principes..... | 211 |
| 2. L'articulation des principes..... | 217 |
| b. Les systèmes de retraite à prestations définies | 220 |
| B. La gestion des droits | 226 |
| I. Le domaine du pouvoir..... | 227 |
| II. L'objet du pouvoir..... | 230 |
| Conclusion du titre II..... | 232 |

Titre III – La disparition de la garantie

| | |
|---|------------|
| CHAPITRE I. LA MODIFICATION DE LA GARANTIE | 237 |
| Section 1. L'absence de notion juridique autonome..... | 237 |
| § 1. La notion commune de <i>modification</i> | 238 |
| § 2. Les notions juridiques de la <i>modification</i> | 239 |

| | |
|--|-----|
| <i>Table des matières</i> | 507 |
| A. L'évolution du rapport assurantiel..... | 239 |
| B. L'évolution du rapport travailliste | 240 |
| I. La modification de la norme..... | 240 |
| II. La substitution de normes | 241 |
| III. L'insuffisance | 244 |
| Section 2. La construction de notions juridiques autonomes | 247 |
| § 1. L'impossible unité de la modification..... | 247 |
| § 2. L'opportune dualité de la <i>modification</i> | 251 |
| CHAPITRE II. L'EXTINCTION DE LA GARANTIE..... | 253 |
| Section 1. La rupture du contrat de travail : l'impact individuel | 254 |
| § 1. Le principe de la disparition de la garantie lors de la rupture du contrat de travail..... | 255 |
| § 2. Les tempéraments au principe de la disparition de la garantie lors de la rupture du contrat de travail | 257 |
| A. L'opportunité du maintien | 257 |
| I. Le maintien légal de la garantie..... | 258 |
| a. Le principe du maintien..... | 258 |
| b. Les conditions du maintien..... | 259 |
| II. Le maintien conventionnel de la garantie | 262 |
| B. L'équité du maintien | 262 |
| I. Les sources du maintien | 263 |
| II. La réalisation du maintien | 266 |
| Section 2. La disparition de la norme : l'impact collectif | 268 |
| § 1. Les causes de la disparition | 268 |
| A. L'extinction de la norme négociée | 268 |
| I. La volonté | 269 |
| II. Le fait | 269 |
| B. L'extinction de la norme non négociée..... | 271 |
| I. Le projet d'accord ratifié et la décision unilatérale | 272 |
| II. L'engagement du comité d'entreprise..... | 274 |
| § 2. Les conséquences de la disparition | 275 |
| A. Les conséquences normatives..... | 276 |
| I. Le conflit de normes collectives..... | 276 |
| a. L'objet de l'appréciation | 278 |
| b. Les modalités de l'appréciation..... | 281 |
| II. Le conflit de normes collective et individuelle | 285 |
| B. Les conséquences personnelles..... | 287 |
| I. L'affirmation du principe à <i>travail égal salaire égal</i> | 288 |
| II. La portée du principe à <i>travail égal salaire égal</i> | 293 |
| Conclusion du titre III | 296 |
| Conclusion de la Première partie | 296 |

SECONDE PARTIE LA PRESTATION

Titre I – La naissance de la prestation

| | |
|---|---------|
| CHAPITRE I. LE FAIT | 303 |
| Section 1. La définition du sinistre | 305 |
| § 1. L'état général..... | 308 |
| § 2. L'état particulier..... | 311 |
| Section 2. Le constat du sinistre | 312 |
| § 1. La dispersion des moyens | 313 |
| § 2. La réunion des moyens..... | 317 |
| CHAPITRE II. LE TEMPS | 321 |
| Section 1. L'époque antérieure à la période contractuelle | 321 |
| § 1. La dimension personnelle de la garantie au service de l'allongement de la période de couverture | 323 |
| § 2. La dimension matérielle de la garantie au service de l'allongement de la période de couverture | 326 |
| § 3. L'affirmation de l'allongement de la période de couverture..... | 327 |
| Section 2. L'époque postérieure à la période contractuelle | 331 |
| § 1. La solidarité des états | 331 |
| § 2. La solidarité des personnes | 336 |
| Conclusion du titre I. | 344 |

Titre II – L'exécution de la prestation

| | |
|--|---------|
| CHAPITRE I. LE PAIEMENT DE LA PRESTATION..... | 347 |
| Section 1. Les rapports d'obligation | 347 |
| § 1. La typologie des engagements de l'employeur | 347 |
| A. La typologie des obligations..... | 347 |
| B. La typologie des systèmes | 349 |
| § 2. L'organisation des engagements de l'employeur et de l'organisme assureur | 349 |
| Section 2. Les mécanismes de réparation | 353 |
| § 1. L'inexécution de l'organisme assureur | 354 |
| § 2. L'inexécution de l'employeur | 355 |
| A. L'inexécution de l'obligation de donner | 355 |
| B. L'inexécution de l'obligation de faire | 355 |
| § 3. L'inexécution conjointe..... | 360 |
| CHAPITRE II. LE CONTRÔLE DE LA PRESTATION | 363 |
| Section 1. Le contrôle de l'opportunité des prestations par le droit civil ... | 363 |
| § 1. Le recours de l'organisme assureur contre le responsable | 363 |
| A. L'analyse théorique du recours subrogatoire..... | 364 |
| I. La construction | 364 |

| | |
|--|------------|
| II. La destruction..... | 365 |
| III. La reconstruction | 367 |
| a. L'exigence d'une approche élémentaire..... | 368 |
| b. L'impossibilité d'une approche systémique..... | 370 |
| B. La réalisation pratique du recours subrogatoire..... | 371 |
| I. L'extension du principe forfaitaire à l'assurance de choses..... | 371 |
| II. L'extension du principe indemnitaire à l'assurance de personnes | 372 |
| a. L'ouverture du recours subrogatoire | 372 |
| 1. L'ouverture directe du recours subrogatoire | 372 |
| 2. L'ouverture indirecte du recours subrogatoire | 373 |
| b. L'exercice du recours subrogatoire | 378 |
| § 2. Le recours des tiers contre le stipulant et le bénéficiaire..... | 382 |
| A. La protection résultant de la qualité formelle de bénéficiaire | 382 |
| I. La liberté de la désignation..... | 382 |
| II. La force de l'acceptation | 386 |
| B. Le contrôle fondé sur la qualité substantielle de bénéficiaire..... | 389 |
| I. La protection équivoque au moyen de la donation | 392 |
| a. L'interdit logique de la donation | 393 |
| 1. La contingence de l'élément matériel et de l'élément moral général | 393 |
| 2. L'incohérence de l'élément moral spécial | 395 |
| b. La portée pratique de la donation | 401 |
| II. La protection affirmée au moyen de la prévoyance | 402 |
| Section 2. Le contrôle de l'opportunité des prestations par le droit de l'assujettissement..... | 404 |
| § 1. Un droit commun incertain | 406 |
| A. L'imposition | 406 |
| B. L'exonération..... | 408 |
| § 2. Des dérogations maladroites | 409 |
| Conclusion du titre II..... | 412 |

Titre III – Le maintien de la prestation

| | |
|--|------------|
| CHAPITRE I. LE MAINTIEN DE LA PRESTATION <i>DE BASE</i> | 417 |
| Section 1. Le maintien de la prestation de prévoyance | 417 |
| § 1. L'organisation du maintien de la prestation..... | 417 |
| A. Le maintien de la prestation par-delà la disparition de l'opération ... | 418 |
| B. Le maintien de la prestation par-delà la résiliation du contrat de travail..... | 419 |
| § 2. La fonction du maintien de la prestation | 422 |
| Section 2. Le maintien de la prestation de retraite | 423 |
| § 1. Les justifications classiques au maintien de la prestation | 428 |
| A. L'explication formelle du maintien de la prestation..... | 428 |
| B. L'explication substantielle du maintien de la prestation | 431 |

| | |
|---|------------|
| § 2. Une approche renouvelée du maintien de la prestation..... | 434 |
| A. Le principe de la force obligatoire de la norme travailliste..... | 434 |
| I. La force obligatoire de la norme inconditionnelle..... | 435 |
| II. La force obligatoire de la norme conditionnelle..... | 438 |
| B. L'exception à la force obligatoire de la norme travailliste..... | 438 |
| I. Le principe du contrôle de l'atteinte à la force obligatoire..... | 439 |
| II. L'objet du contrôle de l'atteinte à la force obligatoire..... | 440 |
| CHAPITRE II. L'EFFACEMENT DE LA REVALORISATION..... | 445 |
| Section 1. L'affirmation de la précarité de la revalorisation..... | 445 |
| § 1. Le sort de la revalorisation de la prestation de prévoyance..... | 445 |
| § 2. Le sort de la revalorisation de la prestation de retraite..... | 448 |
| Section 2. Le fondement de la précarité de la revalorisation..... | 450 |
| § 1. Le fondement substantiel..... | 450 |
| § 2. Le fondement formel..... | 452 |
| Conclusion du titre III..... | 453 |
| Conclusion de la seconde partie..... | 454 |
| Conclusion générale..... | 455 |
| BIBLIOGRAPHIE..... | 457 |
| INDEX..... | 497 |