

## TABLE DES MATIÈRES

<b>SOMMAIRE .....</b>	<b>IX</b>
<b>LISTE DES ABRÉVIATIONS .....</b>	<b>XIII</b>
<b>SOURCES.....</b>	<b>XVII</b>
<b>BIBLIOGRAPHIE.....</b>	<b>XXI</b>
 <b>INTRODUCTION .....</b>	 <b>1</b>
<b>TITRE I : LES ORIGINES DE L'EXCEPTIO DOLI .....</b>	<b>4</b>
<b>CHAPITRE 1 : DROIT CIVIL ET DROIT PRÉTORIEN .....</b>	<b>4</b>
<i>Section I : Le droit civil .....</i>	<i>4</i>
<i>Section II : Le droit prétorien .....</i>	<i>6</i>
<i>Section III : Le rôle de la procédure formulaire.....</i>	<i>8</i>
a) La procédure des actions de la loi .....	8
b) Apparition de la procédure formulaire.....	10
c) L'exception comme moyen de correction du droit civil.....	12
<i>Section IV : Conclusion .....</i>	<i>14</i>
<b>CHAPITRE 2 : JUGEMENTS DE DROIT STRICT ET JUGEMENTS DE BONNE FOI.....</b>	<b>15</b>
<i>Section I : Les jugements de droit strict .....</i>	<i>15</i>
<i>Section II : Les jugements de bonne foi.....</i>	<i>17</i>
a) Notions de fides et de bona fides .....	17
b) Apparition des actions de bonne foi.....	19
c) Caractéristiques des actions de bonne foi .....	20
<i>Section III : Conclusion .....</i>	<i>24</i>
<b>CHAPITRE 3 : LE DOL ET SA SANCTION .....</b>	<b>25</b>
<i>Section I : Apparition de la sanction du dol .....</i>	<i>25</i>
<i>Section II : La notion de dol.....</i>	<i>26</i>
<i>Section III : La sanction du dol.....</i>	<i>28</i>
a) L'actio de dolo.....	29
b) L'exceptio et la replicatio doli.....	30
aa) L'exceptio doli comme sanction du dol .....	30
bb) La replicatio doli comme sanction du dol.....	32
c) La clausula doli .....	34
d) La restitutio in integrum .....	35

<i>Section IV : Elargissement de la formule de l'exceptio doli</i> .....	35
a) L'exceptio doli « praesentis » ou « generalis » .....	36
b) Pertinence actuelle de la distinction .....	38
c) Elargissement des autres sanctions du dol .....	39
aa) La clausula doli .....	39
bb) L'actio de dolo .....	41
<i>Section V : Conclusion</i> .....	42
<b>TITRE II : CAS D'APPLICATION DE L'EXCEPTIO DOLI</b> .....	<b>43</b>
CHAPITRE 1 : COMPORTEMENTS CONTRADICTOIRES .....	44
<i>Section I : Vente de la chose d'autrui</i> .....	45
a) Le principe .....	45
b) Apports de l'exceptio doli .....	46
aa) Aliénateur qui devient propriétaire .....	46
bb) Propriétaire qui succède au vendeur .....	47
cc) Propriétaire qui ordonne la vente .....	49
dd) Propriétaire qui consent à la vente .....	50
c) Rapports de l'exceptio doli avec l'exceptio rei venditae et traditae .....	51
<i>Section II : La mise en gage de la chose d'autrui</i> .....	52
<i>Section III : L'annulation des donations</i> .....	54
<i>Section IV : La sanction des pactes</i> .....	55
a) Le régime des pactes .....	56
b) Equivalence de l'exceptio doli et de l'exceptio pacti .....	57
aa) Fixations de termes ou de conditions .....	57
bb) Pactes de non petendo .....	59
c) Rôle spécifique de l'exceptio doli .....	62
aa) Pacte invoqué par un tiers .....	62
bb) Pactes conclus par un incapable .....	64
cc) Pactes de transactions .....	65
<i>Section V : La demeure du créancier</i> .....	66
a) Le principe .....	66
b) Apports de l'exceptio doli .....	68
<i>Section VI : Autres hypothèses</i> .....	70
CHAPITRE 2 : EQUILIBRE DES PRÉTENTIONS .....	72
<i>Section I : Prétentions excessives du demandeur</i> .....	72
a) Pluralité de débiteurs .....	72
b) Pluralité d'actions .....	74
c) Les actes juridiques des incapables .....	75
aa) Exécution auprès d'un incapable .....	76
bb) Conclusion du contrat par un incapable .....	78
cc) Actes du représentant légal .....	79

d) Les clauses pénales dans les contrats de bonne foi .....	81
e) Les stipulations en cas d'éviction .....	83
f) Les ratifications .....	85
g) Prétenions excessives du légataire .....	86
aa) Refus d'assumer les servitudes .....	86
bb) Atteinte à la part de l'héritier .....	87
h) Déséquilibre des exécutions .....	87
<i>Section II : Appauvrissement excessif du défendeur .....</i>	<i>89</i>
a) Pluralité de demandeurs .....	89
aa) Versement et restitution de la dot .....	89
bb) Esclave en copropriété .....	90
b) Pluralité d'actions .....	91
<i>Section III : Le remboursement des impenses .....</i>	<i>92</i>
a) Les dépenses faites sur la chose elle-même en cas d'accession .....	94
aa) Constructions sur le fonds d'autrui .....	94
bb) Plantations sur le fonds d'autrui .....	96
cc) Accessions mobilières .....	97
b) Les dépenses liées à une chose .....	99
c) Les dépenses liées à un patrimoine .....	101
d) Les dépenses résultant de la responsabilité noxale .....	103
CHAPITRE 3 : PRIMAT DE LA VOLONTÉ SUR LE FORMALISME .....	106
<i>Section I : Interprétation selon la volonté des parties .....</i>	<i>106</i>
a) Les pactes .....	106
b) Les stipulations pénales conditionnelles .....	107
aa) Interprétation des stipulations .....	107
bb) La force majeure dans les vadimonia .....	108
<i>Section II : Primat de la cause sur l'abstraction .....</i>	<i>110</i>
a) Erreur ou doute sur la cause .....	112
b) Immoralité de la cause .....	114
c) Non-survenance de la cause .....	115
d) Extinction de la cause .....	117
e) La cause de l'actio iudicati .....	118
f) La cause dans les obligations non formelles .....	120
<i>Section III : La volonté du disposant dans les actes à cause de mort .....</i>	<i>121</i>
a) L'exceptio doli opposée à l'héritier .....	122
aa) Atténuation du formalisme testamentaire .....	123
bb) Demandes manifestement contraires au testament .....	123
cc) Renversement de présomptions .....	124
dd) Interprétation du testament .....	125

b) L'exceptio doli opposée au légataire.....	127
aa) L'interprétation des legs.....	127
bb) Le respect des charges et des conditions .....	130
cc) La révocation des legs .....	133
c) Les donations à cause de mort .....	136
CHAPITRE 4 : ABSENCE D'UTILITÉ DE LA DEMANDE .....	140
Section I : En général.....	140
Section II : La compensation .....	141
a) Le système .....	141
b) Apports de l'exceptio doli .....	143
<b>TITRE III : DÉFINITION GÉNÉRALE DE L'EXCEPTIO DOLI.....</b>	<b>146</b>
CHAPITRE 1 : LA FONCTION DE L'EXCEPTIO DOLI .....	146
Section I : Sanction de l'équité.....	146
Section II : Caractère général de l'exceptio doli .....	148
Section III : L'exceptio doli comme sanction de la bona fides .....	149
a) Sanction du dol .....	149
b) Sanction du comportement contradictoire comme contraire à la bonne foi.....	150
c) Prise en compte d'éléments propres aux actions de bonne foi....	151
d) Conclusion.....	153
Section IV : Caractère objectif du comportement sanctionné .....	154
a) L'opposabilité de l'exceptio doli.....	154
b) L'intention dolosive .....	156
c) Conclusion .....	158
CHAPITRE 2 : RAPPORTS ENTRE L'EXCEPTIO DOLI ET D'AUTRES INSTITUTIONS	160
Section I: Exceptio doli et chicane.....	160
a) Origines de la notion .....	160
b) Portée de l'interdiction .....	162
c) Rapports avec l'exceptio doli .....	163
Section II : Exceptio doli et abus de position mal acquise.....	164
a) Origines de la notion .....	164
b) Rapports avec l'exceptio doli .....	165
Section III : Exceptio doli et imprévision .....	166
a) Origines de la notion .....	166
b) Rapports avec l'exceptio doli .....	167

<b>TITRE IV : DE L'ÉPOQUE POST-CLASSIQUE AUX DROITS MODERNES .....</b>	<b>168</b>
CHAPITRE 1 : LE DÉCLIN DURANT LE BAS-EMPIRE.....	168
Section I : Fusion du droit civil et du droit prétorien.....	168
a) Déclin du droit prétorien.....	168
b) Universalisation de l'équité et de la bonne foi .....	169
Section II : La disparition de la procédure formulaire .....	171
Section III : Déclin de l'exceptio doli .....	171
CHAPITRE 2 : LA RENAISSANCE SOUS JUSTINIEN .....	172
Section I : Renaissance de l'exception.....	172
Section II : L'exceptio doli .....	174
CHAPITRE 3 : LA RÉCEPTION DU DROIT ROMAIN AU MOYEN ÂGE .....	174
Section I : Les premiers romanistes médiévaux .....	175
Section II : Les glossateurs .....	176
Section III : Les commentateurs .....	178
CHAPITRE 4 : LE DROIT FRANÇAIS DE L'ANCIEN RÉGIME .....	180
Section I : L'étude des sources romaines.....	180
a) Cujas .....	181
b) Doneau.....	182
c) Pothier .....	183
Section II : L'élaboration d'un droit autonome.....	184
a) Domat.....	184
b) Pothier.....	186
CHAPITRE 5 : LE DROIT ALLEMAND DU XIXE SIÈCLE.....	187
Section I : Les pandectistes .....	187
Section II : La pratique judiciaire .....	189
a) Avant l'entrée en vigueur du BGB.....	189
b) Après l'entrée en vigueur du BGB.....	191
<b>TITRE V : L'EXCEPTIO DOLI EN DROIT SUISSE.....</b>	<b>192</b>
CHAPITRE 1 : CONCRÉTISATIONS LÉGISLATIVES DE L'EXCEPTIO DOLI .....	192
Section I : Le dol .....	192
a) Le droit des obligations .....	193
b) Le droit de la concurrence déloyale.....	193
Section II : L'aliénation de la chose d'autrui .....	194
Section III : Sanction des pactes .....	195
Section IV : Le remboursement des impenses au possesseur de bonne foi .....	197
Section V : Exécution auprès d'un incapable .....	198
Section VI : Demeure du créancier.....	199
Section VII : La compensation.....	199
Section VIII : Les clauses pénales .....	200

<i>Section IX : La cause des obligations</i> .....	201
<i>Section X : Primat de la volonté du testateur</i> .....	202
<b>CHAPITRE 2 : EXCEPTIO DOLI ET INTERDICTION DE L'ABUS DE DROIT</b> .....	204
<i>Section I : Droit et équité</i> .....	204
a) L'équité dans le droit privé suisse .....	204
b) Équité et abus de droit .....	205
aa) L'abus de droit comme correction de la loi par l'équité .....	205
bb) Caractère exceptionnel de l'abus de droit .....	207
cc) Limite à l'exercice d'un droit ou détermination de la portée des droits subjectifs ? .....	208
c) Conclusion .....	210
<i>Section II : Sanction de la bonne foi</i> .....	211
a) Identité de fonctions .....	212
aa) Les travaux préparatoires .....	212
bb) La doctrine ancienne .....	213
cc) La jurisprudence ancienne du Tribunal fédéral .....	214
b) Distinction entre bonne foi et interdiction de l'abus de droit .....	215
aa) La doctrine dominante .....	215
bb) La jurisprudence actuelle du Tribunal fédéral .....	217
c) Critère de la finalité et réduction téléologique .....	218
d) Conclusion .....	219
<i>Section III : Caractère objectif de l'abus de droit</i> .....	222
<i>Section IV : Caractère général</i> .....	223
a) En raison de la matière .....	223
b) Dans l'espace .....	224
c) Dans le temps .....	224
<i>Section V : Mise en œuvre et conséquences</i> .....	225
a) Mise en œuvre .....	225
b) Conséquences .....	225
<i>Section VI : Conclusion</i> .....	227
<b>TITRE VI : CONFIGURATIONS D'ABUS DE DROIT CORRESPONDANT À L'EXCEPTIO DOLI</b> .....	228
<b>CHAPITRE 1 : ABUS DE DROIT ET RÈGLES DE FORME</b> .....	228
<i>Section I : Rapports avec l'exceptio doli</i> .....	229
<i>Section II : Cas d'application</i> .....	231
a) En l'absence d'exécution .....	232
aa) L'abus des règles de forme en l'absence d'exécution .....	232
bb) Prétention en exécution fondée sur l'abus de droit .....	234
b) Après l'exécution .....	235
aa) L'étendue de l'exécution .....	236
bb) La conscience du vice .....	239

cc) Autres comportements contradictoires .....	240
dd) Violation de la finalité des règles de forme .....	241
Section III : Conclusion .....	243
CHAPITRE 2 : ABUS DE DROIT ET RÈGLES DE DÉLAI .....	244
Section I : Rapports avec l'exceptio doli .....	244
Section II : Cas d'application .....	246
Section III : Conclusion .....	250
CHAPITRE 3 : ABUS DE DROIT ET OBLIGATIONS ABSTRAITES .....	252
Section I : Rapports avec l'exceptio doli .....	252
a) Le droit de change .....	252
b) Hypothèses contractuelles .....	254
aa) L'assignation .....	254
bb) La garantie bancaire .....	255
cc) Le crédit documentaire .....	256
c) Le commandement de payer .....	257
Section II : La violation du but des droits .....	258
a) Les différentes fonctions du critère de la finalité .....	258
aa) Critère d'application de l'art. 2 CC .....	258
bb) Fondement général de l'art. 2 CC .....	259
cc) La fraude à la loi .....	260
b) Cas d'application .....	261
aa) Le mariage .....	261
bb) Les contrats de mariage .....	264
cc) L'abus des dispositions du droit foncier rural .....	265
dd) La résiliation du contrat de bail .....	265
ee) La résiliation du contrat de travail .....	267
ff) L'exclusion d'une association .....	268
gg) L'abus de personnalité juridique des personnes morales .....	269
Section III : Conclusion .....	271
CHAPITRE 4 : ABUS DE DROIT ET COMPORTEMENT CONTRADICTOIRE .....	272
Section I : Rapports avec l'exceptio doli .....	272
a) L'exceptio rei venditae et traditae .....	273
b) L'exceptio pacti .....	274
Section II : Cas d'application .....	276
a) En cas de relation contractuelle .....	276
b) En l'absence de relation contractuelle .....	278
aa) Droit de la famille .....	278
bb) Le droit des marques .....	279
c) L'exercice tardif d'un droit .....	280
aa) Droit soumis à un délai de prescription ou de péremption ..	281
bb) Droit imprescriptible .....	282

d) Le comportement contradictoire en matière de procédure .....	286
e) Rapport avec d'autres hypothèses d'abus de droit .....	287
Section III : Comportement contradictoire et principe de la bonne foi .....	287
a) L'interprétation des actes juridiques .....	287
b) La responsabilité fondée sur la confiance .....	288
c) La responsabilité précontractuelle .....	289
Section IV : Conclusion .....	289
CHAPITRE 5 : ABUS DE DROIT ET RÈGLE DOLO FACIT, QUI PETIT QUOD	
REDDITURUS EST .....	291
Section I : Rapports avec l'exceptio doli .....	291
Section II : Cas d'application .....	291
Section III : Conclusion .....	293
CHAPITRE 6 : L'ABUS DE POSITION MAL ACQUISE .....	
Section I : Rapports avec l'exceptio doli .....	294
Section II : Cas d'application .....	296
a) Le for du séquestre .....	296
b) L'abus de l'art. 66 CO .....	298
c) Application de l'art. 156 CO .....	298
d) Hypothèses particulières .....	300
Section III : Restrictions au principe .....	301
a) Protection d'une partie faible .....	301
b) Règles d'ordre public .....	302
c) L'objection des unclean hands .....	303
Section IV : Conclusion .....	303
<b>TITRE VII : HYPOTHÈSES D'ABUS DE DROIT ISSUES D'AUTRES INSTITUTIONS 304</b>	
CHAPITRE 1 : LA DOCTRINE DE LA CHICANE .....	
Section I : La chicane comme point de départ historique de l'art. 2 al. 2 CC .....	304
a) La codification .....	305
b) Les premières analyses doctrinales de l'art. 2 CC .....	306
c) La jurisprudence du Tribunal fédéral .....	309
d) Conclusion .....	309
Section II : Hypothèses d'abus de droit correspondant à la doctrine de la chicane .....	310
a) Absence d'intérêt .....	310
b) Disproportion des intérêts en présence .....	311
c) Le ménagement dans l'exercice du droit .....	313
Section III : Conclusion .....	313



CHAPITRE 2 : LA DOCTRINE DE L'IMPRÉVISION .....	315
Section I : Origines de la notion .....	315
Section II : Sanction de l'imprévision par l'art. 2 CC .....	315
Section III : Conclusion .....	318
<b>REMARQUES FINALES .....</b>	<b>319</b>
CHAPITRE 1 : DE L'EXCEPTIO DOLI À L'INTERDICTION DE L'ABUS DE DROIT ....	319
Section I : Le droit romain .....	319
Section II : Le droit suisse .....	320
CHAPITRE 2 : RÉFLEXIONS FINALES .....	324
<b>INDEX DES MATIÈRES .....</b>	<b>329</b>
<b>INDEX DES SOURCES CITÉES .....</b>	<b>340</b>
<b>TABLE DE CONCORDANCE .....</b>	<b>353</b>
<b>TABLE DES MATIÈRES .....</b>	<b>362</b>

IDS Bibliotheken Bern



BN 1 002 153