

LA MODIFICATION DE L'OBLIGATION  
PAR LA VOLONTÉ DES PARTIES

# TABLE ANALYTIQUE DES MATIERES

(Le premier chiffre renvoie au numéro du paragraphe, le second à la page.)

N <sup>os</sup>	Pages
—	—
PRÉFACE .....	I
INTRODUCTION .....	1

## PREMIÈRE PARTIE

26.	<i>LA NOTION DE MODIFICATION</i> .....	13
-----	----------------------------------------	----

### TITRE PREMIER

28.	<i>MODIFICATION ET NOVATION</i> .....	15
36.	CHAPITRE PREMIER. — <i>La modification et la novation constituent deux notions distinctes</i> .....	19
37.	<i>Section I. — Toute modification de l'objet n'engendre pas une nouvelle dette</i> .....	20
38.	<i>Sous-section I. — La justification du maintien du lien de droit</i> ..	20
39.	§ 1. <i>La fongibilité : justification de la substitution</i> .....	20
42.	§ 2. <i>La fongibilité : justification du maintien du rapport de droit</i> .....	22
46.	§ 3. <i>Réfutation des critiques du principe même de la modification</i> .....	23
47.	A. <i>Défense du principe même de la substitution</i> ....	23
51.	B. <i>Défense de la technique de la substitution</i> .....	25
52.	C. <i>L'illustration légale de la modification</i> .....	26
58.	<i>Sous-section II. — Les conditions du maintien du lien de droit</i> ..	29
60.	§ 1. <i>Le statut de l'objet dans l'obligation</i> .....	30

N <sup>o</sup>		Pages
68.	§ 2. La double fongibilité .....	33
71.	§ 3. Les conséquences du changement de la qualification de l'obligation modifiée .....	35
80.	Conclusion du paragraphe .....	39
82.	<i>Section II.</i> — La modification ne suppose pas l'intention de nover. ....	40
85.	§ 1. La thèse de Laurent : l'application distributive des articles 1271 et 1273 .....	42
90.	§ 2. Critique de la thèse de Laurent .....	44
95.	§ 3. Le rôle des articles 1271 et 1273 .....	45
107.	CHAPITRE II. — <i>Le domaine respectif de la modification, de la novation et du « mutuus dissensus » suivi de la création d'une nouvelle obligation</i> .....	49
109.	<i>Section I.</i> — La novation automatique .....	50
113.	<i>Section II.</i> — Modification, novation et « mutuus dissensus » ..	52
114.	Conclusion du titre premier .....	53

## TITRE II

115.	MODIFICATION ET TRANSACTION .....	55
115.	CHAPITRE PREMIER. — <i>La distinction de la modification et de la transaction</i> .....	57
117.	<i>Section I.</i> — La notion de cause impulsive et déterminante : critère de la distinction .....	57
119.	<i>Section II.</i> — La cause impulsive et déterminante : unique critère de distinction entre la modification et la transaction ..	58
121.	§ 1. Inutilité de la notion de cause catégorique .....	59
129.	§ 2. La méthode du juge pour isoler la cause impulsive et déterminante .....	61
135.	CHAPITRE II. — <i>La modification et la transaction sont des conventions voisines</i> .....	65
139.	<i>Section I.</i> — L'intention de mettre fin au litige .....	66
140.	<i>Section II.</i> — L'existence d'une situation litigieuse .....	67
141.	§ 1. La modification peut résulter de l'absence de situation litigieuse .....	67
145.	§ 2. La modification et la définition de la notion de situation litigieuse .....	69
149.	A. Rejet de la conception qui nie l'utilité d'un droit douteux .....	70
158.	B. Qualification de l'accord passé sur un droit litigieux mais non douteux .....	72
160.	<i>Section III.</i> — Les concessions réciproques .....	73
162.	Conclusion de la première partie .....	75

## DEUXIÈME PARTIE

163.	<i>L'OBJET DE LA MODIFICATION</i> .....	77
------	-----------------------------------------	----

## TITRE PREMIER

170.	LA MODIFICATION DE L'OBJET « STRICTO SENSU » ....	81
174.	CHAPITRE PREMIER. — <i>La modification unilatérale</i> .....	83
177.	Sous-chapitre premier. — La dation en paiement .....	85
180.	<i>Section I.</i> — L'analyse traditionnelle de la dation en paiement ..	86
181.	Sous-section I. — La justification de l'effet extinctif de la dation en paiement ..	86
182.	§ 1. Dation en paiement et novation .....	86
184.	A. La dation en paiement ne crée pas une obligation nouvelle .....	87
197.	B. La dation en paiement ne réunit pas les autres conditions requises pour la validité de la novation .....	92
198.	§ 2. Dation en paiement et paiement .....	92
200.	Sous-section II. — Dation en paiement et vente : justification de l'effet translatif .....	93
203.	§ 1. — Existence de la vente et dation en paiement .....	94
209.	§ 2. Dation en paiement et régime juridique de la vente ..	95
210.	A. Le transfert de propriété .....	95
212.	B. Le paiement de l'indu .....	96
214.	C. La question de la garantie .....	97
217.	a) Le jeu de la garantie dans le cadre de l'extinction du lien de droit originaire .....	97
226.	b) Le jeu de la garantie dans le cadre du maintien du lien de droit originaire .....	100
241.	<i>Section II.</i> — La modification de l'objet : nature juridique de la dation en paiement .....	105
243.	§ 1. Les caractères généraux de la dation en paiement .....	106
244.	§ 2. Les caractères spécifiques de la dation en paiement .....	106
254.	§ 3. La distinction de la dation en paiement des conventions qui lui sont voisines .....	109
259.	Conclusion du sous-chapitre premier .....	112
261.	Sous-chapitre II. — La pratique de « l'échange » .....	115
263.	<i>Section I.</i> — Position du problème .....	116
267.	<i>Section II.</i> — Recherche de la nature juridique de l'échange ....	117
268.	§ 1. La nature juridique de l'échange .....	117
274.	§ 2. L'échange et la dation en paiement .....	119

N <sup>o</sup> s		Pages
277.	CHAPITRE II. — <i>La modification synallagmatique</i> .....	121
278.	<i>Section I.</i> — <i>La modification synallagmatique dans le Code civil</i> ..	121
279.	§ 1. <i>Les exemples légaux de modification synallagmatique</i> ..	122
284.	§ 2. <i>Modification synallagmatique et sauvegarde de la relation contractuelle</i> .....	123
289.	<i>Section II.</i> — <i>La consécration jurisprudentielle de la modification synallagmatique</i> .....	125

## TITRE II

303.	LA MODIFICATION DES MODALITES .....	131
304.	<i>Section I.</i> — <i>Le principe de la modification des modalités</i> ....	131
313.	<i>Section II.</i> — <i>Modification et sauvegarde de l'acte nul</i> .....	135
318.	<i>Conclusion de la deuxième partie</i> .....	137

## TROISIÈME PARTIE

319.	LE REGIME JURIDIQUE DE LA MODIFICATION .....	139
------	----------------------------------------------	-----

## TITRE PREMIER

320.	LE REGIME JURIDIQUE DE LA CONVENTION MODIFICATIVE .	141
321.	CHAPITRE PREMIER. — <i>Les conditions tenant à la validité de l'acte originaire : la modification d'un acte annulable</i> .....	143
327.	<i>Section I.</i> — <i>La modification de l'acte partiellement détruit</i> ..	144
330.	§ 1. <i>Le remplacement de l'élément annulé</i> .....	146
331.	§ 2. <i>La nature juridique de l'opération</i> .....	146
334.	<i>Section II.</i> — <i>La modification d'un acte annulable</i> .....	147
335.	§ 1. <i>Le principe de la validité de la modification</i> .....	148
336.	A. <i>L'acte annulable n'est pas privé d'effet</i> .....	148
348.	B. <i>Justification de l'efficacité de la modification</i> .....	153
351.	a) <i>L'efficacité de la régularisation</i> .....	153
368.	b) <i>L'effet « rétroactif » de la consolidation de l'acte</i> ..	158
372.	§ 2. <i>Le domaine d'application de la modification des actes annulables</i> .....	159
389.	CHAPITRE II. — <i>Les conditions de validité de la convention modificative</i> .....	165
391.	<i>Section I.</i> — <i>Les instruments de la modification</i> .....	165
392.	§ 1. <i>La diversité des instruments</i> .....	166

N <sup>o</sup>		Pages
393.	A. La lettre interprétative .....	166
396.	B. L'avenant .....	167
401.	§ 2. La nature juridique des instruments de la modification ..	167
407.	<i>Section II.</i> — Les conditions de validité de l'acte modificatif ..	168
408.	§ 1. Les conditions de fond .....	169
409.	A. Le consentement .....	169
414.	B. La capacité .....	171
418.	C. L'objet .....	172
428.	D. La cause .....	175
430.	§ 2. Les conditions de forme .....	175
431.	A. L'exigence de la solennité .....	176
440.	B. La convention modificative doit être constatée par écrit.	180
445.	CHAPITRE III. — <i>Les effets de la convention modificative</i> .....	183
446.	<i>Section I.</i> — L'effet immédiat de la modification dans les rap- ports « inter-partes » .....	183
447.	§ 1. Le principe de l'effet immédiat de la convention modi- ficative .....	184
448.	A. L'application immédiate de la convention modificative.	184
451.	B. L'application rétroactive de la convention modificative.	185
459.	§ 2. Le prétendu effet rétroactif de la modification d'un acte nul .....	187
460.	A. La modification consolide l'acte « ab initio » .....	188
462.	B. La consolidation « ab initio » n'est pas la rétroactivité.	188
466.	C. Justification du maintien des sanctions de la malfor- mation de l'acte .....	189
478.	<i>Section II.</i> — L'effet de la convention modificative à l'égard des tiers .....	192
482.	§ 1. La convention modificative et le régime des sûretés ..	193
483.	A. Le domaine d'application de la règle .....	194
486.	B. Les sanctions légales de la modification du lien garanti.	195
487.	a) Etude de l'article 2037 du Code civil .....	195
496.	b) Etude de l'article 2038 du Code civil .....	197
509.	c) Etude de l'article 2039 du Code civil .....	201
516.	C. Recherche d'une sanction générale de la modification de l'acte garanti .....	203
520.	a) Sanction de la modification de l'obligation garantie.	204
548.	b) Sanction de la modification de l'acte de caution- nement .....	212
556.	§ 2. La convention modificative et l'action paulienne .....	214
563.	A. Toute convention modificative peut causer un préjudice.	216
583.	B. Toute convention modificative peut être frauduleuse.	222
607.	§ 3. Convention modificative et règlement judiciaire ou liqui- dation de biens .....	228
617.	A. La modification de l'objet pendant la période suspecte.	230
636.	B. La modification des modalités pendant la période sus- pecte .....	235

N <sup>o</sup>		Pages
—		—
651.	C. La modification du titulaire de l'obligation .....	238
659.	Conclusion du chapitre III .....	240

## TITRE II

663.	LE REGIME JURIDIQUE DE L'OBLIGATION MODIFIEE ....	241
667.	<i>Section I.</i> — Les conséquences du maintien du lien de droit ..	242
668.	A. Le maintien des stipulations intrinsèques du rapport de droit .....	242
669.	B. Le maintien des stipulations accessoires du rapport de droit .....	242
674.	<i>Section II.</i> — Les conséquences du changement du contenu du lien de droit .....	243
677.	§ 1. Changement dû à la nature de la prestation substituée.	243
685.	§ 2. Changement dû aux caractères du bien substitué .....	245
690.	<i>Section III.</i> — Les conséquences du changement du titulaire de l'obligation .....	246
697.	CONCLUSION .....	249
	BIBLIOGRAPHIE .....	253
	I. Ouvrages .....	253
	II. Cours photocopiés .....	255
	III. Thèses .....	255
	IV. Articles publiés dans les encyclopédies et autres répertoires ....	257
	V. Articles .....	257
	VI. Notes et conclusions .....	259
	INDEX ALPHABÉTIQUE .....	263