

DROIT NOTARIAL



La fiducie

Célia Berger-Tarare



TABLE DES MATIÈRES

PRÉFACE.....	3
AVANT-PROPOS	5
TABLE DES PRINCIPAUX SIGLES ET ABRÉVIATIONS	9
INTRODUCTION	13

I

LA CONSTITUTION DE LA FIDUCIE

TITRE 1. LES ACTEURS DE LA FIDUCIE.....	35
Chapitre 1. Les parties à l’opération	37
Section 1. Les parties au contrat	37
I. Le constituant.....	37
II. Le fiduciaire.....	40
Section 2. La présence d’un tiers bénéficiaire.....	43
Chapitre 2. Le statut particulier du tiers protecteur.....	47
Section 1. La nomination du tiers protecteur	47
Section 2. Le rôle du tiers protecteur.....	48
TITRE 2. LES CONDITIONS DE CONSTITUTION DE LA FIDUCIE.....	51
Chapitre 1. Les conditions de fond	53
Section 1. Le consentement des parties.....	53
Section 2. La capacité des parties.....	53
Section 3. Un contenu licite et certain.....	55
Chapitre 2. Les conditions de forme	57
Section 1. L’exigence d’un écrit	57
Section 2. Les mentions obligatoires	58
I. Les mentions communes à l’ensemble des fiducies.....	58
A. La détermination des biens compris dans le patrimoine fiduciaire.....	58
B. La durée du contrat	59
C. La détermination des parties à l’opération.....	60
D. La détermination de la mission et des pouvoirs du fiduciaire.....	60
II. Les mentions spécifiques à la fiducie-sûreté.....	62

Section 3. Les démarches auprès de l'administration fiscale.....	63
I. L'enregistrement <i>ad validitatem</i>	64
II. La déclaration d'existence de la fiducie.....	67
III. Les mesures de publicité relatives aux immeubles.....	70

II

LES EFFETS DE LA FIDUCIE

TITRE 1. LA CRÉATION D'UN PATRIMOINE AFFECTÉ 75

Chapitre 1. Les droits et obligations réels sur le patrimoine fiduciaire 77

Section 1. Le droit de propriété du fiduciaire	77
I. La propriété de nature fiduciaire.....	78
A. L'existence reconnue d'un transfert de propriété au fiduciaire.....	78
B. Les caractéristiques de la propriété fiduciaire.....	81
II. Les effets du transfert de propriété fiduciaire.....	85
A. L'opposabilité aux tiers	86
B. Les pouvoirs du fiduciaire-proprétaire.....	87
III. L'action en revendication du fiduciaire.....	93
Section 2. Le droit réel du bénéficiaire	95
I. L'existence d'un démembrement de propriété.....	95
II. Les conséquences du démembrement de propriété.....	99
A. Les obligations réelles du fiduciaire.....	99
B. L'action réelle du bénéficiaire.....	100

Chapitre 2. Le régime juridique du patrimoine fiduciaire 103

Section 1. La composition du patrimoine fiduciaire	103
I. La nature des biens compris dans la fiducie	103
A. L'actif fiduciaire.....	103
B. Le passif et les opérations de <i>defeasance</i>	104
II. L'origine des biens compris dans la fiducie	105
Section 2. Le fonctionnement du patrimoine fiduciaire.....	106
I. Un vase clos renouvelable et extensible.....	106
II. Une perméabilité au profit des créanciers fiduciaires	108

TITRE 2. LES DROITS ET OBLIGATIONS DES PARTIES À L'OPÉRATION.....	113
Chapitre 1. Le constituant	115
Section 1. Les droits du constituant	115
I. Le droit à l'information	115
II. Le droit de révoquer le contrat	116
Section 2. Les obligations du constituant	118
Chapitre 2. Le fiduciaire.....	121
Section 1. Relations avec les parties à l'opération de fiducie	121
Sous-section 1. Les droits du fiduciaire.....	121
I. La rémunération	122
II. L'indemnisation des frais encourus dans l'exercice de sa mission	123
Sous-section 2. Les obligations du fiduciaire	123
I. Les devoirs fiduciaires – standard comportemental.....	125
A. Le devoir de loyauté.....	126
B. Le devoir de diligence	129
II. Typologie des principales obligations du fiduciaire	130
A. À l'entrée en mission.....	131
B. Pendant l'exécution de la mission	133
Section 2. Relations avec les tiers à l'opération de fiducie	147
I. L'obligation d'information des tiers	148
II. La présomption légale de pouvoirs du fiduciaire.....	148
Chapitre 3. Le bénéficiaire.....	151
Section 1. Les droits du bénéficiaire	151
I. La reconnaissance de droits directs et personnels au profit du tiers bénéficiaire.....	151
II. Le droit à l'information	154
Section 2. Les obligations du bénéficiaire	154



LA FIN DE LA RELATION FIDUCIAIRE

TITRE 1. LA FIN DE LA RELATION FIDUCIAIRE SANS EXTINCTION DE LA FIDUCIE	159
Chapitre 1. Le remplacement du fiduciaire.....	161
Section 1. Les motifs de remplacement.....	162
I. Le manquement du fiduciaire à ses devoirs.....	162
II. La mise en péril des intérêts confiés.....	163
III. L'ouverture d'une procédure de sauvegarde ou de redressement judiciaire.....	163
Section 2. Les modalités de remplacement	164
Section 3. Les effets du remplacement.....	165
Chapitre 2. La responsabilité du fiduciaire	169
Section 1. La responsabilité envers les tiers à l'opération de fiducie.....	169
I. Le fiduciaire seul responsable	170
II. Le patrimoine supportant les conséquences de la responsabilité	172
Section 2. La responsabilité envers les parties à l'opération de fiducie.....	174
TITRE 2. LA FIN DE LA RELATION FIDUCIAIRE AVEC EXTINCTION DE LA FIDUCIE.....	177
Chapitre 1. Les causes d'extinction	179
Section 1. Les causes normales d'extinction.....	179
I. La fin de la mission.....	179
II. L'arrivée du terme	180
Section 2. Les causes spécifiques d'extinction	182
I. Le décès du constituant personne physique	182
II. La disparition du fiduciaire.....	184
III. La révocation du contrat	185
IV. L'absence de bénéficiaires	186
Chapitre 2. Les effets de l'extinction.....	189
Section. 1. Les effets communs à l'ensemble des fiducies.....	189
I. La transmission des biens.....	189
A. Transfert au bénéficiaire en présence d'une cause normale d'extinction.....	189
B. Retour au constituant en présence d'une cause spécifique d'extinction.....	190
II. La disparition du patrimoine fiduciaire	191

Section 2. Spécificités relatives à la réalisation de la fiducie-sûreté..	192
I. La réalisation hors procédure collective	192
II. La réalisation en procédure collective	194
A. La sauvegarde et le redressement judiciaire en présence d'une clause de mise à disposition.....	195
B. La liquidation judiciaire et les cas de fiducie-sûreté avec dépossession	197
CONCLUSION	199
INDEX ALPHABÉTIQUE	203