

## Fiche de Synthèse : Les Sûretés Conventionnelles et Légales

### Introduction

- **Créance** : Droit d'exiger la remise d'une somme d'argent.
- **Sûreté** : Garantie accordée au créancier pour le recouvrement de sa créance. Permet au créancier de devenir **privilegié**.
- **Créancier chirographaire** (sans sûreté) :
  - Pas de droit de suite (saisir le bien chez un tiers).
  - Pas de droit de préférence (payé après les créanciers privilégiés, au marc le franc avec les autres chirographaires).

### I. Les Sûretés Conventionnelles (issues d'un contrat)

#### A. La Caution (Sûreté Personnelle)

1. **Définition** : Contrat par lequel un tiers (caution) s'engage envers un créancier à exécuter l'obligation du débiteur principal si celui-ci est défaillant.
  - **Caractéristiques du contrat de cautionnement** :
    - **Unilatéral** (seule la caution s'engage envers le créancier).
    - **Solennel** (écrit, mentions manuscrites spécifiques).
    - **Accessoire** (lié à un contrat principal ; dette principale doit être valable).  
Engagement de la caution ne peut excéder celui du débiteur.
    - **Gratuit ou onéreux** (selon si caution rémunérée : ami/famille vs banque/société de caution).
    - Personne physique ou morale.
  - Après paiement, la caution est **subrogée** dans les droits du créancier et peut faire une **action récursoire** contre le débiteur.
2. **Conditions de forme** :
  - Doit être **expresse** (ne se présume pas).
  - Information préalable de la caution dans certains cas (crédit conso/immo).
  - Contrat écrit obligatoire.
3. **Conditions de fond** :
  - Consentement non vicié.
  - Contenu certain et licite (étendue de l'engagement connue, proportionnée au patrimoine de la caution).
  - Capacité de la caution.

#### 4. **Durée de la caution :**

- **Terme fixé** : Contractuelle. Couvre dettes nées avant le terme.
- **Terme non fixé** : Durée de la dette garantie. Résiliation unilatérale possible à tout moment (pour l'avenir). Renouvellement du cautionnement nécessaire si tacite reconduction du contrat principal.

#### 5. **Exécution et Principes :**

- **Exigibilité** : Dès que la créance principale est exigible (sauf clause contraire).
- **Bénéfice de discussion** (caution simple) : La caution peut exiger que le créancier poursuive d'abord le débiteur principal.
- **Bénéfice de division** (caution simple, si plusieurs cautions) : Chaque caution n'est poursuivie que pour sa part.
- **Caution solidaire** : Renonce aux bénéfices de discussion et de division. Peut être poursuivie directement pour la totalité de la dette.

### **B. Les Sûretés Réelles (Un bien est en garantie)**

#### 1. **Le Gage**

- Contrat : Remise d'un objet **mobilier corporel** ou d'une valeur au créancier pour garantir une dette (ex: prêt d'argent).
- Peut être avec ou sans dépossession.
- Porte sur bien existant ou futur.
- **Publicité** : Registre spécial au greffe du TC pour opposabilité aux tiers.
- **Exécution** : Si paiement, radiation. Si impayé, créancier gagiste peut faire vendre le gage aux enchères publiques et a un **droit de préférence** sur le prix.

#### 2. **Le Nantissement**

- Sûreté conventionnelle portant sur un **bien meuble incorporel** (FDC, fonds artisanal).
- Permet au créancier d'avoir une garantie sans que le débiteur soit dépossédé.
- **Publicité** : Inscription au RCS (greffe du TC) dans les 30 jours pour opposabilité.
- **Portée limitée** : Concerne certains éléments du FDC (clientèle, dénomination, enseigne, droit au bail, matériel si expressément prévu). Ne couvre pas stocks, créances clients, immeubles.
- **Droits du créancier nanti** :
  - **Droit de préférence** : Payé en priorité sur le prix de vente/liquidation du FDC.
  - **Pas de dépossession** : Débiteur conserve usage du fonds.
- **Durée** : Inscription valable 10 ans, renouvelable.

#### 3. **L'Hypothèque**

- Droit réel conféré à un créancier inscrit sur un **immeuble**. Permet de faire vendre l'immeuble et d'être payé par préférence ou de se faire attribuer l'immeuble en paiement.
- **Constitution** : Par le propriétaire, nu-propriétaire, usufruitier.
- **Forme** : Acte notarié.
- **Publicité** : Inscription au service de la publicité foncière.
- **Droits du créancier hypothécaire** :
  - **Droit de préférence** (sur le prix de vente de l'immeuble).
  - **Droit de suite** (suit l'immeuble en quelques mains qu'il passe).

## II. Les Sûretés Légales : Les Privilèges

- Sûreté accordée par la **loi** en raison de la qualité de la créance. Permet d'être payé en priorité.
- Ne nécessite ni contrat, ni accord préalable.

### A. Privilège du Vendeur de Fonds de Commerce

- Prévu par la loi (différent de l'hypothèque/nantissement conventionnels).
- Vendeur du FDC est prioritaire pour recouvrer sa créance si prix non payé intégralement.
- Muni d'un **droit de suite** et d'un **droit de préférence**.
- **Conditions** :
  - Porte sur les éléments énumérés dans l'acte de vente et l'inscription (sinon, limité à enseigne, nom commercial, droit au bail, clientèle, achalandage).
  - **Inscription du privilège** dans les 30 jours suivant la date de l'acte de vente.