

# Table des matières

Préface .....	V
Sommaire .....	XI
Principales abréviations .....	XIII
INTRODUCTION GÉNÉRALE .....	1

## Première partie LE NOYAU DE LA RESPONSABILITÉ CIVILE

<b>TITRE I. LE FONDEMENT DE LA RESPONSABILITÉ CIVILE .</b>	25
CHAPITRE I. LA PROBLÉMATIQUE DU FONDEMENT EN RESPONSABILITÉ CIVILE .....	27
<b>Section I. Exposé sommaire des principales conceptions du fon- dement de la responsabilité civile .....</b>	30
§ 1. Fonctions et fondement de la responsabilité civile .....	30
§ 2. Les principales propositions doctrinales sur le fondement de la responsabilité civile .....	32
A. La faute .....	32
B. Le risque .....	33
C. La théorie de la garantie .....	36
D. Le principe de précaution .....	37
<b>Section II. Le rôle du fondement en responsabilité civile .....</b>	39
§ 1. Exprimer l'originalité du système de responsabilité civile .....	39
§ 2. Assurer la cohérence interne du système de responsabilité civile ..	41
A. Le mode de désignation du responsable .....	42
B. L'articulation des différents régimes de responsabilité .....	43

CHAPITRE II. L'APPORT DE L'ANALYSE ÉCONOMIQUE DU DROIT À LA RECHERCHE DU FONDEMENT DE LA RESPONSABILITÉ CIVILE .....	45
<b>Section I. Responsabilité civile et système économique</b> .....	45
§ 1. La légitimité économique de la responsabilité civile .....	46
A. Le théorème de Coase .....	47
B. Les coûts de transaction favorisant l'émergence d'un système de responsabilité civile .....	49
§ 2. La fonction économique de la responsabilité civile .....	51
A. Le modèle économique de la responsabilité civile .....	51
B. La minimisation du coût social des faits générateurs de dommage .....	52
<b>Section II. Proposition de fondement de la responsabilité civile</b> ....	54
§ 1. Énoncé synthétique .....	55
§ 2. Énoncé analytique .....	57
A. L'aspect préventif de la responsabilité civile .....	57
1. Le caractère optimal de la prévention .....	58
2. Le lien nécessaire entre prévention et réparation .....	60
a) <i>Les insuffisances du système de responsabilité civile</i> .....	60
b) <i>La distinction des fonctions de prévention et d'indemnisation</i> .....	62
i) <i>Les mécanismes d'indemnisation automatique de la victime</i> .....	62
ii) <i>La réglementation par l'autorité publique de la prévention du dommage</i> .....	65
B. Le mécanisme incitatif sous-jacent de la responsabilité civile .	66
<b>TITRE II. LE FONCTIONNEMENT DE LA RESPONSABILITÉ CIVILE</b> .....	69
CHAPITRE I. LES CONDITIONS DE LA RESPONSABILITÉ CIVILE .....	71
<b>Section I. Le fait générateur</b> .....	72
§ 1. La responsabilité pour faute .....	73
A. L'imputabilité de la faute .....	74
B. La définition de la faute civile .....	77
1. La formule du juge Hand .....	78
2. L'apport de l'analyse économique du droit à la définition de la faute civile .....	80
a) <i>Le critère de la faute civile</i> .....	80
b) <i>L'appréciation in abstracto ou in concreto de la faute</i> ....	82
c) <i>La forme de la règle de responsabilité pour faute</i> .....	83

§ 2. La responsabilité sans faute .....	85
A. Analyse économique de la règle de responsabilité sans faute ..	86
1. L'effet préventif renforcé de la responsabilité sans faute ...	87
a) <i>Influence sur le niveau de précautions</i> .....	87
b) <i>Influence sur le niveau d'activité</i> .....	88
2. La forme de la règle de responsabilité sans faute .....	89
B. Le fait générateur de la responsabilité objective .....	91
1. La nature objective du fait générateur .....	92
a) <i>Les troubles anormaux de voisinage</i> .....	92
b) <i>La responsabilité du fait d'autrui</i> .....	94
c) <i>La responsabilité du fait des choses</i> .....	97
2. La détermination du responsable .....	99
<b>Section II. La causalité</b> .....	103
§ 1. La notion de causalité éclairée par l'analyse économique du droit .....	104
A. La négation initiale du concept de causalité .....	104
B. La causalité en tant que condition autonome de la responsabilité .....	106
§ 2. Les circonstances exonératoires .....	108
A. La responsabilité de la victime .....	109
1. La responsabilité exclusive de la victime en cas de faute de sa part .....	111
2. La responsabilité partielle de la victime à raison de sa faute .....	114
B. La force majeure .....	116
1. L'évolution du droit positif français dans la définition de la force majeure .....	116
2. L'analyse économique de la force majeure .....	118
<b>CHAPITRE II. LES RAPPORTS ENTRE LES DIFFÉRENTS RÉGIMES DE RESPONSABILITÉ CIVILE</b> .....	123
<b>Section I. Le domaine des différents régimes de responsabilité</b> .....	124
§ 1. Les critères d'évaluation .....	124
A. La nature des précautions .....	124
1. Les précautions unilatérales .....	124
2. Les précautions bilatérales .....	126
B. L'exercice de l'activité dommageable .....	127
1. L'activité unilatérale .....	127
2. L'activité bilatérale .....	129
§ 2. Synthèse .....	130
A. Le domaine d'application de la responsabilité pour faute .....	130
B. Le domaine d'application de la responsabilité sans faute .....	133
1. Le contrôle de l'activité unilatérale de l'auteur du dommage .....	133
2. Le contrôle des précautions de l'auteur du dommage .....	135

<b>Section II. La pluralité de responsables .....</b>	137
§ 1. Le rapport d'obligation .....	137
A. Le particularisme de la situation de coresponsabilité .....	138
B. La justification économique de l'obligation <i>in solidum</i> .....	139
§ 2. Le rapport de contribution .....	143
A. Le principe d'un recours entre coauteurs .....	144
B. La répartition de la charge de responsabilité entre les coauteurs .....	147

### Seconde partie

## LA PÉRIPHÉRIE DE LA RESPONSABILITÉ CIVILE

<b>TITRE I. L'IMPACT BUDGÉTAIRE DE LA RESPONSABILITÉ CIVILE .....</b>	153
<b>CHAPITRE I. INCITATION ET RÉPARATION .....</b>	155
<b>Section I. L'existence du principe de réparation intégrale .....</b>	156
§ 1. La justification économique du principe de réparation intégrale .....	157
A. La notion économique de préjudice .....	157
B. L'effet incitatif du principe de réparation intégrale .....	158
§ 2. La valeur du principe de réparation intégrale .....	159
A. La valeur constitutionnelle du principe de réparation intégrale .....	159
B. La valeur fonctionnelle du principe de réparation intégrale .....	161
<b>Section II. L'étendue du principe de réparation intégrale .....</b>	162
§ 1. L'évaluation du préjudice .....	162
A. Le préjudice moral .....	163
1. Le principe d'indemnisation du préjudice moral .....	164
2. L'évaluation du préjudice moral .....	167
B. Le gain manqué .....	170
§ 2. La modulation de la réparation .....	173
A. Les conditions des dommages et intérêts punitifs ou exemplaires .....	176
1. Les circonstances nécessitant le recours à la peine privée ..	176
2. Le seuil d'intervention de de la peine privée .....	179
B. Les effets des dommages et intérêts punitifs ou exemplaires ..	181
1. La détermination du montant de la peine privée .....	182
2. L'attribution du montant de la peine privée .....	186
a) <i>Le bénéficiaire des dommages et intérêts punitifs ou exemplaires</i> .....	187
b) <i>L'assurabilité des dommages et intérêts punitifs ou exemplaires</i> .....	187

CHAPITRE II. L'ASSURANCE .....	191
<b>Section I. Analyse économique du mécanisme de l'assurance</b> .....	193
§ 1. La justification de l'assurance : l'attitude face au risque .....	194
A. Les attitudes face au risque .....	194
1. La neutralité à l'égard du risque .....	194
2. L'amour du risque .....	195
3. L'aversion pour le risque .....	195
B. La prédominance de l'aversion pour le risque .....	196
§ 2. Présentation du mécanisme de l'assurance .....	197
A. La mutualisation des risques .....	197
B. Les facteurs de complication .....	202
1. Les limites du procédé de mutualisation des risques .....	202
2. Le risque de sélection adverse .....	203
3. Le risque de ruine .....	204
<b>Section II. Le rôle de l'assurance en responsabilité civile</b> .....	205
§ 1. Incitation et assurance de responsabilité .....	206
A. Les mécanismes correcteurs de l'effet « déresponsabilisant » de l'assurance de responsabilité .....	206
1. Les franchises .....	206
2. La sanction de l'imprudence de l'assuré : la clause de réduction-majoration .....	208
B. L'amplification de la fonction incitative de la responsabilité civile par le recours à l'assurance de responsabilité .....	212
1. Le paiement de la prime .....	212
2. Les causes d'exclusion .....	214
§ 2. La place de l'assurance de responsabilité au sein du système de responsabilité civile .....	214
A. La crise de l'assurance de responsabilité civile .....	215
1. Les symptômes .....	215
2. Les causes .....	216
a) <i>L'altération du caractère probabilisable du risque de           responsabilité civile</i> .....	217
b) <i>L'accroissement de la variance du risque de responsabilité</i> .....	219
B. Proposition de solution à la crise de l'assurance de respon- sabilité civile .....	220
1. Les clauses « réclamation » .....	221
2. Le recours à l'assurance directe .....	224
<b>TITRE II. LA RÉOLUTION DU LITIGE EN RESPONSABILITÉ</b> .....	227
CHAPITRE I. LES PROTAGONISTES DU LITIGE .....	229

<b>Section I. Les parties en conflit</b> .....	229
§ 1. Le comportement des parties .....	230
A. L'optimisme relatif des parties .....	230
B. Le comportement stratégique des parties .....	231
§ 2. L'information des parties .....	233
A. L'échange volontaire d'information .....	234
B. L'échange obligatoire d'information .....	235
1. Justification économique de la procédure de « discovery » ..	237
2. Les limites de la procédure de « discovery » .....	238
<b>Section II. Les tiers au conflit</b> .....	240
§ 1. L'avocat .....	241
A. La relation d'agence entre l'avocat et son client .....	242
1. Description de la relation d'agence .....	242
2. Les difficultés inhérentes à la relation d'agence .....	243
a) <i>Le risque de sélection adverse du client</i> .....	244
b) <i>Le risque moral</i> .....	244
B. Les remèdes au problème de l'agence .....	246
1. L'organisation du marché des avocats .....	246
a) <i>L'organisation de la profession d'avocat</i> .....	246
i) <i>L'accès à la profession d'avocat</i> .....	246
ii) <i>Le contrôle ordinal</i> .....	247
b) <i>La publicité personnelle des avocats</i> .....	247
2. La rémunération de l'avocat .....	249
a) <i>Les différents types d'honoraires</i> .....	250
b) <i>Le choix du mode adéquat de détermination des honoraires</i> .....	251
§ 2. Le juge .....	253
A. L'intérêt personnel du juge .....	254
B. La faillibilité du juge .....	256
1. L'erreur d'appréciation du juge .....	256
2. Les préjugés du juge .....	257
<b>CHAPITRE II. LES DIFFÉRENTS MODES DE RÈGLEMENT DU LITIGE</b> .....	261
<b>Section I. Les modes traditionnels de résolution du litige</b> .....	262
§ 1. Les limites de l'accord amiable .....	263
A. Les conditions de conclusion d'un accord amiable .....	264
B. Les obstacles à la conclusion d'un accord amiable .....	265
1. Les obstacles liés au comportement des parties .....	266
a) <i>L'optimisme relatif des parties</i> .....	266
b) <i>L'insuffisance de l'information disponible</i> .....	267

---

2. Les obstacles liés aux coûts de résolution du litige .....	268
<i>a) L'exploitation du déséquilibre des coûts judiciaires de résolution du litige .....</i>	<i>269</i>
<i>b) La règle d'allocation des coûts du procès .....</i>	<i>270</i>
§ 2. Le procès .....	272
A. La fonction de référence du procès .....	272
B. La vocation normative du procès .....	274
<b>Section II. Les modes alternatifs de règlement du litige .....</b>	<b>275</b>
§ 1. L'arbitrage .....	276
A. Le choix de la forme d'arbitrage .....	276
B. Les différences entre l'arbitrage et le procès .....	278
§ 2. Conciliation et médiation .....	279
A. Amélioration de la qualité de la négociation .....	280
B. Amélioration de la qualité de l'accord .....	281
<b>CONCLUSION GÉNÉRALE .....</b>	<b>283</b>
Bibliographie .....	287
Index alphabétique .....	305