

TABLE DES MATIÈRES

PRÉFACE par Jean PATARIN	7
INTRODUCTION	11
1 <i>Rapports de la volonté et de sa manifestation, 11.</i>	
CHAPITRE PREMIER. — Les volontés	13
2 <i>Position du problème, 13.</i>	
Section 1 — <i>La notion générale de volonté</i>	13
3 <i>Les sciences de la volonté, 13.</i>	
§ 1 / <i>La volonté, fait individuel</i>	13
4 <i>Les données de la psychologie, 13.</i>	
§ 2 / <i>La volonté, fait social</i>	15
5 <i>Les apports des sciences de la communication, 15.</i>	
6 <i>Communication et indices, 16.</i>	
Section 2 — <i>La volonté dans l'acte juridique</i>	16
7 <i>Terminologie, 16.</i>	
§ 1 / <i>La notion d'acte juridique</i>	17
8 <i>Définitions, 17.</i>	
§ 2 / <i>Rôles de la manifestation de volonté</i>	19
9 <i>Plan, 19.</i>	
1° <i>Manifestation de volonté et fait social, 19.</i>	
10 <i>Manifestation et fait social, 19.</i>	
2° <i>Intention et manifestation de volonté, 19.</i>	
11 <i>L'intention de manifester, 19.</i>	
12 <i>Intérêt de l'étude des manifestations, 20.</i>	
CHAPITRE II. — Les manifestations	22
<i>Distinctions, 22.</i>	
Section 1 — <i>Silence et manifestations</i>	22
13 <i>Définitions, 22.</i>	

Section 2 – Manifestations expresses et manifestations tacites.....	23
14 Définitions, difficultés de la définition, 23.	
15 Distinction des manifestations directes et indirectes, 25.	
16 Domaine des manifestations tacites, 26.	
17 Plan de l'ouvrage, 26.	
 PREMIÈRE PARTIE LES MANIFESTATIONS TACITES ET DIRECTES 	
18 Manifestations tacites et langage, 29.	
19 Plan de la première partie, 30.	
CHAPITRE PREMIER. — Manifestation d'une convention par son exécution	31
20 Position du problème, 31.	
Section 1 – L'état du droit.....	32
21 Leur domaine, 32.	
§ 1 / La reconduction tacite des baux d'immeubles.....	32
22 D'après la loi, 32.	
23 Le droit positif et la reconduction, 33.	
24 Le droit positif et les effets de la reconduction, 33.	
§ 2 / Reconduction tacite de divers autres contrats.....	34
25 Contrat de travail, contrat de dépôt ; conventions collectives. Les limites du procédé, 34.	
Section 2 – L'analyse	35
§ 1 / Rôle de la volonté dans les conventions tacites.....	35
26 Les limites de ce rôle, 35.	
§ 2 / Nature de la volonté dans les conventions tacites.....	36
27 Type particulier de la volonté juridique, 36.	
CHAPITRE II. — Acceptation d'une offre par son exécution	38
28 Position du problème, 38.	
Section 1 – L'acceptation de la modification unilatérale.....	39
29 Choix d'un exemple : le contrat de travail, 39.	
§ 1 / L'état du droit	39
30 Exposé du droit positif, 39.	
31 Suite de l'exposé, 40.	
§ 2 / L'analyse	41
32 Etude des antinomies jurisprudentielles, 41.	
33 L'unité. La nature des volontés manifestées, 42.	
Section 2 – Offre et exécution partielle du contrat offert.....	43
34 Cas général. Cas particulier du contrat de transport, 43.	

Table des matières 267

§ 1 /	L'état du droit.....	44
	35 <i>Exposé</i> , 44.	
§ 2 /	L'analyse	45
	36 <i>Le problème</i> , 45.	
	37 <i>La fausse distinction de l'acceptation et de l'adhésion</i> , 45.	
	38 <i>L'acceptation fictive</i> , 46.	
	39 <i>Les spécificités du contrat de transport. Rôle de la volonté unilatérale</i> , 47.	
	40 <i>Critiques</i> , 49.	
CONCLUSION DE LA PREMIÈRE PARTIE		50
	41 <i>La manifestation directe est en principe la manifestation d'une volonté juridique</i> , 50.	

DEUXIÈME PARTIE

LES MANIFESTATIONS INDIRECTES

42	Position du problème, 51.	
43	Plan de la deuxième partie, 52.	

PREMIÈRE SOUS-PARTIE

Les manifestations indirectes d'une volonté positive

CHAPITRE PREMIER. —	L'état du droit	55
	44 <i>Domaine des manifestations indirectes</i> , 55.	
Section 1 —	<i>La « volonté » de révoquer un testament</i>	56
	45 <i>Les textes. Le problème</i> , 56.	
§ 1 /	Les conditions de la révocation tacite.....	56
	46 <i>Etude du droit positif</i> , 56.	
	47 <i>Rôle de simples intentions</i> , 58.	
	48 <i>Abolition du formalisme</i> , 58.	
§ 2 /	Les effets de la révocation tacite.....	60
	49 <i>Le droit positif</i> , 60.	
	50 <i>La fragilité des intentions manifestées</i> , 61.	
Section 2 —	<i>La « volonté » d'exercer une option</i>	62
	51 <i>Choix d'exemples : l'option de la femme commune en biens ; celle de l'héritier</i> , 62.	
§ 1 /	L'acceptation tacite de communauté.....	63
	52 <i>L'état de la jurisprudence</i> , 63.	
	53 <i>Analyse de l'intention admise</i> , 65.	
§ 2 /	L'acceptation tacite de succession.....	65
	54 <i>Etude des textes</i> , 65.	
	55 <i>Premier courant jurisprudentiel</i> , 66.	
	56 <i>Second courant jurisprudentiel</i> , 67.	

57	<i>L'unité profonde de la jurisprudence</i> , 68.	
58	<i>Rôle de l'intention</i> , 68.	
59	<i>Conclusion</i> , 69.	
CHAPITRE II	— Essai de synthèse	70
60	<i>Position du problème</i> , 70.	
Section 1	— <i>Manifestations indirectes et présomptions</i>	71
§ 1	/ <i>Acceptation tacite de succession et présomption</i>	71
61	<i>Source de la présomption</i> , 71.	
62	<i>Conformité avec le Code civil</i> , 71.	
§ 2	/ « <i>Acceptation</i> » de succession et déchéance du droit d'opter... 72	
63	<i>La déchéance de l'option</i> , 72.	
64	<i>La déchéance tient à la nature même de l'option</i> , 73.	
Section 2	— <i>L'intention dans la révocation de testament et dans l'acceptation de communauté</i>	74
§ 1	/ <i>La nature des intentions efficaces</i>	74
65	<i>Recherche de l'intention probable</i> , 74.	
§ 2	/ <i>Essai d'explication du rôle des intentions</i>	75
66	<i>Rôle du facteur temps</i> , 75.	
67	<i>Critiques</i> , 76.	
68	<i>Conclusion du chapitre</i> , 77.	

DEUXIÈME SOUS-PARTIE

Les manifestations indirectes de la volonté de renoncer

69	<i>Généralité du phénomène de la renonciation</i> , 79.
70	<i>Manifestation indirecte et renonciation</i> , 79.
71	<i>Du principe</i> : « <i>La renonciation ne se présume pas</i> », 80.
72	<i>Intérêt de l'étude des renonciations indirectes</i> , 81.

TITRE PREMIER

LES PRINCIPAUX CAS DE RENONCIATION TACITE

73	<i>Renonciation tacite et jurisprudence</i> , 83.	
74	<i>Objet des renonciations tacites. Plan</i> , 83.	
CHAPITRE PREMIER.	— Droits à effets absolus et renonciation tacite	85
75	<i>Position du problème</i> , 85.	
Section 1	— <i>L'état du droit</i>	86
§ 1	/ <i>Le droit à l'image</i>	86
76	<i>Exigence d'une volonté de renoncer</i> , 86.	
§ 2	/ <i>Le nantissement du fonds de commerce</i>	86
77	<i>Fréquence de la renonciation tacite</i> , 86.	
§ 3	/ <i>Le legs</i>	87
78	<i>Nécessité d'une volonté juridique</i> , 87.	

Table des matières

269

§ 4 / La propriété	88
79 <i>Impropriété du procédé de la manifestation tacite</i> , 88.	
§ 5 / Les servitudes	89
80 <i>Inefficacité de la renonciation tacite</i> , 89.	
§ 6 / L'attribution préférentielle.....	89
81 <i>Rigueur de la jurisprudence</i> , 89.	
Section 2 – <i>L'analyse</i>	90
82 <i>Les divergences de la jurisprudence</i> , 90.	
§ 1 / La tendance dominante.....	91
83 <i>Exposé</i> , 91.	
84 <i>Distinction du droit individuel et de ses effets</i> , 92.	
§ 2 / L'exception	93
85 <i>La nature du nantissement</i> , 93.	
86 <i>Comparaison avec le droit de propriété</i> , 93.	
87 <i>La renonciation suppose la volonté de renoncer</i> , 94.	
88 <i>Conclusion du chapitre</i> , 94.	
89 <i>Distinction des droits à effets absolus et des droits personnels</i> , 95.	
CHAPITRE II. — Les droits personnels nés d'une convention.....	96
90 <i>Distinctions. Plan</i> , 96.	
Section 1 – <i>Les droits contractuels nés de la volonté</i>	97
§ 1 / Les droits de créance.....	98
91 <i>Position du problème</i> , 98.	
92 <i>Choix d'un exemple : le bail</i> , 98.	
93 <i>Notion de renonciation tacite en matière de baux</i> , 99.	
94 <i>Clauses d'agrément</i> , 99.	
95 <i>Interdiction de sous-louer</i> , 100.	
96 <i>Clauses de destination des lieux</i> , 102.	
97 <i>Conclusions</i> , 103.	
§ 2 / Les sanctions conventionnelles.....	103
98 <i>Position du problème</i> , 103.	
99 <i>La clause pénale</i> , 104.	
100 <i>La clause résolutoire</i> , 105.	
101 <i>Les causes de déchéance</i> , 108.	
Section 2 – <i>Les sanctions légales du contrat</i>	111
102 <i>Plan</i> , 111.	
§ 1 / La responsabilité contractuelle.....	111
103 <i>Problématique</i> , 111.	
104 <i>La renonciation à l'indemnisation</i> , 111.	
105 <i>La renonciation à la résiliation, le bail</i> , 113.	
106 <i>Le laxisme jurisprudentiel</i> , 114.	
§ 2 / La nullité	115
107 <i>Défaut de rigueur en jurisprudence</i> , 115.	
108 <i>Bilan sommaire des deux chapitres</i> , 116.	

CHAPITRE III. — Les droits personnels nés de la loi.....	118
109 <i>Position du problème</i> , 118.	
Section 1 — <i>Le droit de détruire une situation juridique</i>	119
§ 1 / <i>La prescription extinctive</i>	119
110 <i>Distinction des deux sortes de prescription</i> , 119.	
A) <i>Les prescriptions ordinaires</i> , 120.	
111 <i>Absence de toute rigueur dans l'appréciation de la renonciation</i> , 120.	
112 <i>Existence d'un courant opposé</i> , 122.	
113 <i>Bilan provisoire</i> , 123.	
B) <i>Les prescriptions présomptives</i> , 123.	
114 <i>La prescription des salaires</i> , 123.	
115 <i>Bilan provisoire</i> , 125.	
§ 2 / <i>La nullité</i>	125
116 <i>Distinction des deux sortes de nullité</i> , 125.	
A) <i>Les nullités non procédurales</i> , 126.	
117 <i>Spécificité des nullités conventionnelles</i> , 126.	
118 <i>Tendances laxistes du droit positif</i> , 126.	
B) <i>Les nullités de procédure</i> , 128.	
119 <i>Les textes</i> , 128.	
120 <i>L'état du droit positif</i> , 129.	
Section 2 — <i>Les règles de procédure</i>	130
121 <i>Procédure et renonciation. Plan</i> , 130.	
§ 1 / <i>Modification du cours de l'instance</i>	131
122 <i>Les déchéances légales</i> , 131.	
123 <i>La renonciation aux règles de preuve</i> , 132.	
§ 2 / <i>L'abandon tacite du combat judiciaire</i>	134
124 <i>Plan</i> , 134.	
A) <i>Le désistement</i> , 134.	
125 <i>Le rigorisme jurisprudentiel</i> , 134.	
B) <i>L'acquiescement</i> , 135.	
126 <i>La rigueur du droit positif</i> , 135.	
127 <i>Conclusion du chapitre. Annonce des problèmes à résoudre</i> , 137.	

TITRE DEUXIÈME

LA SYNTHÈSE

CHAPITRE PREMIER. — Rôle de la volonté dans la renonciation tacite....	141
128 <i>Plan</i> , 141.	
Section 1 — <i>Les principes dégagés par la doctrine</i>	141
129 <i>Généralités</i> , 141.	

A) <i>Le principe admis</i> , 142.	
130 <i>Énoncé</i> , 142.	
B) <i>La doctrine et l'application des principes en droit positif</i> , 143.	
131 <i>Premier courant : négation du problème</i> , 143.	
132 <i>Second courant : révélation du problème et propositions d'explication</i> , 144.	
Section 2 – <i>Caractères de la renonciation tacite</i>	145
133 <i>Les deux sortes de renonciation</i> , 145.	
§ 1 / <i>Renonciation et volonté juridique</i>	145
134 <i>Nature et domaine de la renonciation-acte juridique</i> , 145.	
§ 2 / <i>Renonciation et intention</i>	147
135 <i>Annnonce des conditions de la simple renonciation intentionnelle</i> , 147.	
136 A) <i>Existence d'un avantage</i> , 148.	
137 B) <i>Connaissance de l'avantage</i> , 149.	
138 C) <i>L'abstention</i> , 150.	
139 D) <i>L'acte positif. Définition de la renonciation intentionnelle</i> , 151.	
140 <i>Source de l'effet destructeur : la déchéance</i> , 153.	
CHAPITRE II. — <i>Fondement de la déchéance</i>	155
141 <i>Position du problème. Plan</i> , 155.	
Section 1 – <i>La notion de déchéance</i>	156
142 <i>Annnonce des hypothèses</i> , 156.	
§ 1 / <i>La déchéance conçue comme sanction</i>	156
143 <i>La notion d'intention dilatoire ; critiques</i> , 156.	
144 <i>La faute de négligence ; critiques</i> , 158.	
§ 2 / <i>La déchéance conçue comme remède</i>	159
145 <i>La notion d'apparence. Critiques</i> , 159.	
146 <i>L'apparence contribue à la déchéance</i> , 160.	
147 <i>Bilan. Autres directions de recherche</i> , 161.	
Section 2 – <i>Les droits menacés par la déchéance</i>	162
148 <i>Les problèmes</i> , 162.	
§ 1 / <i>Nature de ces droits</i>	162
149 <i>A quoi peut-on les opposer ?</i> , 162.	
150 <i>Différences par rapport aux droits subjectifs</i> , 163.	
151 <i>Notion de droit de protection</i> , 164.	
152 <i>Nature de ces droits : simples facultés</i> , 166.	
153 <i>L'intention, source de déchéance de ces facultés</i> , 167.	
154 <i>Explication du rôle de l'intention</i> , 168.	
155 <i>Bilan</i> , 170.	
§ 2 / <i>Examen critique de la solution</i>	170
156 <i>La solution engendre la confusion</i> , 170.	
157 <i>La jurisprudence et la création de déchéances</i> , 171.	

TROISIÈME PARTIE

LE SILENCE

INTRODUCTION	175
158 <i>Notions générales, 175.</i>	
159 <i>Le silence utilisé par la loi, 175.</i>	
160 <i>Le silence utilisé par la jurisprudence à titre de fiction, 176.</i>	
161 <i>Le silence utilisé par la doctrine, 177.</i>	
162 <i>L'ampleur du problème, 178.</i>	
TITRE PREMIER	
LES SOLUTIONS DU DROIT POSITIF	
163 <i>Généralités, 181.</i>	
164 <i>L'impuissance du silence en matière d'actes unilatéraux, 181.</i>	
165 <i>L'impuissance du silence en matière d'offres, 182.</i>	
166 <i>L'impuissance du silence à manifester un refus, 183.</i>	
167 <i>Etude critique du projet de réforme du Code civil, 183.</i>	
CHAPITRE PREMIER. — <i>L'arrêt du 25 mai 1870</i>	187
168 <i>Les précédents, 187.</i>	
Section 1 — <i>Les principes adoptés en 1870</i>	188
169 <i>Les faits du litige, 188.</i>	
170 <i>La solution, 188.</i>	
Section 2 — <i>L'interprétation doctrinale</i>	189
171 <i>Les trois composantes du principe, 189.</i>	
§ 1 / <i>Champ d'application du principe</i>	190
172 <i>Exclusion des offres avantageuses, 190.</i>	
§ 2 / <i>Effets possibles du silence</i>	190
173 <i>Le silence-preuve, 190.</i>	
§ 3 / <i>Conditions du silence-confirmation, 191.</i>	
174 <i>Rôle des circonstances. Critique, 191.</i>	
CHAPITRE II. — <i>Etude générale de la jurisprudence</i>	192
175 <i>L'approche de la jurisprudence : au regard des trois composantes du principe, 192.</i>	
Section 1 — <i>Silence et offres purement avantageuses</i>	192
176 <i>Les différentes offres de cette nature, 192.</i>	
§ 1 / <i>Les libéralités</i>	193
177 <i>La rigueur de la jurisprudence, 193.</i>	
§ 2 / <i>La remise de dette</i>	194
178 <i>Analyse de l'arrêt de 1870 et de ses suites, 194.</i>	
179 <i>Critique de l'interprétation doctrinale, 196.</i>	

Table des matières

273

§ 3 / L'augmentation de salaire	198
180 <i>L'état du droit</i> , 198.	
§ 4 / Le contrat d'assistance.....	199
181 <i>Présomption de volonté</i> , 199.	
182 <i>Conclusion</i> , 200.	
Section 2 – <i>Silence et offres « intéressées »</i>	201
183 <i>Domaine. Choix d'exemples</i> , 201.	
§ 1 / La formation du contrat de mandat.....	201
184 <i>Distinction de deux sortes d'offres</i> , 201.	
185 A) <i>Le silence du prétendu mandataire</i> , 202.	
186 <i>Neutralité de ce silence</i> , 203.	
187 B) <i>Le silence du prétendu mandant</i> , 204.	
188 <i>Le rôle alternatif du silence</i> , 205.	
§ 2 / Silence et lettres de confirmation.....	206
189 <i>Distinction de deux sortes de confirmation</i> , 206.	
A) <i>Silence et formation de l'entier contrat</i> , 206.	
190 <i>Intérêt de la confirmation. Principes jurisprudentiels</i> , 206.	
191 <i>Rôle de la confirmation</i> , 208.	
192 <i>Problème de la nature de la confirmation</i> , 209.	
193 <i>Définition de cette nature</i> , 210.	
194 <i>Régime de la confirmation</i> , 211.	
195 <i>Rôle des usages</i> , 212.	
B) <i>La « confirmation » de clauses accessoires</i> , 213.	
196 <i>Le problème des « conditions générales »</i> , 213.	
1° <i>Les clauses compromissaires</i> , 213.	
197 <i>Les clauses compromissaires</i> , 213.	
2° <i>Les clauses attributives de compétence</i> , 214.	
198 <i>Les clauses attributives de compétence</i> , 214.	
199 <i>Nécessité d'une prise de connaissance</i> , 215.	
200 <i>Moment de cette prise de connaissance d'après la doctrine classique</i> , 216.	
201 <i>Critique de cette doctrine</i> , 216.	
202 <i>Le revirement jurisprudentiel</i> , 217.	
203 <i>La qualité de commerçant</i> , 218.	
204 <i>L'absence de refus</i> , 219.	
205 <i>Bilan provisoire</i> , 220.	
§ 3 / Modification et résiliation de contrat.....	220
206 <i>Généralités</i> , 220.	
A) <i>Silence et modification du contrat</i> , 221.	
207 <i>Silence-acceptation d'offres de modification</i> , 221.	
B) <i>Silence et résiliation</i> , 223.	
208 <i>Le laxisme apparent de la jurisprudence</i> , 223.	
209 <i>Problèmes en suspens</i> , 224.	
Section 3 – <i>Les circonstances du silence</i>	224
210 <i>Intérêt du problème</i> , 224.	

§ 1 / Les circonstances dont l'appréciation peut être contrôlée par la Cour de cassation	225
211 <i>L'hétérogénéité apparente des décisions</i> , 225.	
212 <i>L'unité profonde</i> , 226.	
§ 2 / Les circonstances librement constatées par les juges du fond ..	227
213 <i>Souveraineté en matière d'offres avantageuses. Liberté contrôlée dans les autres matières</i> , 227.	
214 <i>Conclusion</i> , 228.	

TITRE DEUXIÈME

FONDEMENT DU SILENCE - ACCEPTATION

215 <i>L'attitude générale de la doctrine</i> , 229.	
--	--

CHAPITRE PREMIER. — Etude de la doctrine	231
216 <i>Les grands courants</i> , 231.	
Section 1 — Rôle exclusif des circonstances	231
§ 1 / La théorie de M. Aubert	231
217 <i>Le silence manifeste la progression d'une volonté antérieurement manifestée</i> , 231.	
§ 2 / La théorie de Barrault	232
218 <i>Le silence rendu significatif par une volonté préalable</i> , 232.	
219 <i>Critique</i> , 234.	
Section 2 — Le silence fautif	235
220 <i>Les différentes fautes concevables</i> , 235.	
§ 1 / Les théories du silence fautif	235
A) <i>Le devoir de parler</i> , 235.	
221 <i>La notion générale du devoir</i> , 235.	
222 <i>L'abus de droit</i> , 236.	
B) <i>Le devoir de se taire</i> , 236.	
223 <i>L'obligation de ne pas dissiper l'apparence</i> , 236.	
224 <i>Rôle autonome de l'apparence</i> , 237.	
§ 2 / Critique de ces théories	237
225 <i>Absence d'application dans le droit positif</i> , 237.	
226 <i>Analyse de la notion de faute</i> , 238.	
227 <i>Contradictions inhérentes à la notion de faute</i> , 239.	
CHAPITRE II. — Silence et manifestation de volonté	240
228 <i>Les bases du problème. Distinction de deux cas</i> , 240.	
Section 1 — L'acceptation d'obligations	241
229 <i>Idées générales</i> , 241.	
§ 1 / Caractères des usages, 242.	
230 <i>Bref rappel de la notion d'usage</i> , 242.	

§ 2 / Usages et langage, 243.	
231 <i>La notion de langage</i> , 243.	
232 <i>Le langage est un usage</i> , 243.	
§ 3 / Langage et silence, 245.	
233 <i>Le silence peut appartenir au langage</i> , 245.	
234 <i>Utilité du silence comme langage</i> , 246.	
Section 2 – <i>L'acceptation d'avantages</i>	248
235 <i>Idees générales</i> , 248.	
§ 1 / La probabilité de l'acceptation.....	248
236 <i>Données de fait</i> , 248.	
§ 2 / L'appréciation du silence.....	249
237 <i>Le rôle des juges ; l'absence de principe général</i> , 249.	
238 <i>Exemple. Conclusion</i> , 251.	
CONCLUSION	253
239 <i>Rappel des problèmes</i> , 253.	
240 <i>Distinction des signes et des indices</i> , 253.	
241 <i>Les signes</i> , 253.	
242 <i>Distinction entre les indices</i> , 254.	
243 <i>Les manifestations directes</i> , 254.	
244 <i>Distinction entre les manifestations indirectes</i> , 254.	
245 <i>Les volontés implicites</i> , 255.	
246 <i>Les autres « volontés »</i> , 255.	
247 <i>Leur nature. Leurs manifestations</i> , 255.	
248 <i>Critique</i> , 256.	
249 <i>Définition des « vraies » manifestations de volonté</i> , 256.	
BIBLIOGRAPHIE	257
INDEX	263