

## TABLE DES MATIÈRES

<b>Introduction</b> . . . . .	1
<b>PARTIE I - LES FONDEMENTS DE LA RESTITUTION.</b> . . . . .	21
Chapitre préliminaire - Un aperçu historique et comparé de la restitution . . . . .	23
Section 1 - Le droit romain . . . . .	24
Section 2 - Les droits français et québécois . . . . .	29
Section 3 - Le droit de tradition anglaise. . . . .	34
Conclusion du chapitre préliminaire . . . . .	37
<b>Titre 1 - La restitution, composante de la sanction</b> . . . . .	39
Chapitre 1 - Les causes de la restitution . . . . .	43
Section 1 - La restitution normale – facteur de dispersion . . . . .	44
A) Les prestations issues de la restitution normale . . . . .	45
a) La restitution normale dans le contrat – mise en œuvre d’une prestation contractuelle . . . . .	45
b) La restitution normale en droit des biens comme application des effets du droit de propriété . . . . .	49
B) La difficulté d’unifier les obligations de restitution normale . . . . .	51
Section 2 - La restitution anormale – facteur d’unité . . . . .	53
A) Les prestations issues de la restitution anormale. . . . .	53
a) La restitution contractuelle anormale. . . . .	54

b) Les autres cas de restitution anormale . . . . .	56
B) L'opportunité d'un régime unifié. . . . .	57
a) La correction des effets d'une prestation initiale . .	58
b) Le cas particulier de la clause contractuelle entraînant la résolution . . . . .	60
Conclusion du chapitre 1. . . . .	63
Chapitre 2 - L'effet associé à la restitution. . . . .	65
Section 1 - La rétroactivité et ses limites. . . . .	66
A) Les difficultés conceptuelles de la rétroactivité . . . . .	66
a) La reconnaissance récente de la rétroactivité. . . .	67
b) La fiction juridique issue de la rétroactivité . . . .	70
B) Les difficultés fonctionnelles de la rétroactivité. . . . .	75
a) La survie de certaines clauses en matière contractuelle . . . . .	75
b) La rétroactivité et le contrat à exécution successive . . . . .	76
c) La rétroactivité inopposable aux tiers. . . . .	77
d) La rétroactivité et le rapprochement d'un état initial. . . . .	78
Section 2 - Le caractère prospectif de la restitution . . . . .	79
A) Un régime de restitution sans rétroactivité . . . . .	79
B) La neutralisation de l'effet matériel pour l'avenir . . . .	86
a) La restitution tributaire d'un effet matériel . . . . .	86
b) Une appréciation renouvelée de la restitution et de la rétroactivité . . . . .	88
Conclusion du chapitre 2. . . . .	92
Conclusion du titre 1. . . . .	93

---

<b>Titre 2 - La restitution, garantie d'équilibre . . . . .</b>	<b>95</b>
Chapitre 1 - L'influence du quasi-contrat . . . . .	97
Section 1 - Les liens entre les quasi-contrats et la restitution . . . . .	101
A) La réception de l'indu . . . . .	102
a) Le rapprochement en droit français . . . . .	104
b) Une critique du rapprochement . . . . .	106
B) L'enrichissement injustifié . . . . .	108
a) L'adoption en droit français et en droit de tradition anglaise . . . . .	111
b) Une critique de l'adoption . . . . .	114
Section 2 - Les liens entre l'équité et la restitution . . . . .	117
A) L'équité – outil de justice . . . . .	118
a) Un survol historique de l'équité . . . . .	119
b) Les principes de justice sous-jacents à l'équité . . . . .	122
c) Les manifestations de l'équité . . . . .	125
B) L'équité dans la restitution . . . . .	128
a) L'influence de l'équité dans le régime juridique . . . . .	128
b) Le recours excessif à l'équité – difficulté en droit québécois. . . . .	130
Conclusion du chapitre 1 . . . . .	132
Chapitre 2 - L'influence de la responsabilité . . . . .	135
Section 1 - L'interaction de la restitution et de la responsabilité . . . . .	136
A) L'autonomie justifiable de la restitution et de la responsabilité . . . . .	137
a) Les principales distinctions justifiant des régimes juridiques autonomes . . . . .	137
i) Les distinctions théoriques. . . . .	139

---

ii) Des différences quant à l'exécution . . . . .	141
b) L'effet indirect de la responsabilité . . . . .	142
B) La coexistence de la restitution et de la responsabilité . . . . .	145
a) Le cumul des recours . . . . .	145
b) Le cas particulier de la réduction de l'obligation corrélative . . . . .	150
Section 2 - Les cas révélateurs de la frontière entre restitution et responsabilité . . . . .	153
A) La « restitution » des profits issus d'une faute lucrative . . . . .	154
a) L'admission récente du recours en droit civil . . . . .	155
b) Le difficile rapprochement entre le recours et la restitution de droit civil . . . . .	159
B) La restitution du prix de vente par le notaire instrumentant . . . . .	162
a) La reconnaissance de la distinction en droit français . . . . .	162
b) L'oubli momentané d'une distinction au Québec . . . . .	165
Conclusion du chapitre 2 . . . . .	170
Chapitre 3 - La coexistence de la restitution et du droit de propriété . . . . .	173
Section 1 - La revendication distincte de la remise en état . . . . .	175
A) Les intérêts protégés par la revendication . . . . .	176
a) La protection d'un droit réel . . . . .	177
b) La protection d'un droit personnel . . . . .	181
B) L'absence d'intégralité liée au recours en revendication. . . . .	184
a) Les mesures préventives . . . . .	184

---

b) La responsabilité comme sanction complémentaire . . . . .	187
Section 2 - La restitution au service de la remise en état . . .	190
A) L'objet du recours en restitution anormale. . . . .	190
a) La remise en état liée à la répétition d'une prestation . . . . .	190
b) La remise en état liée au transfert d'un droit de propriété – l'obligation de donner et la restitution . . . . .	195
i) L'obligation de donner en droit québécois . . .	196
ii) Le transfert de propriété suivant le fait générateur. . . . .	198
B) L'intégralité accomplie par l'action en restitution . . .	202
a) La remise en état complète opérée par la restitution. . . . .	202
b) La remise en état en fonction de l'équilibre recherché. . . . .	204
Section 3 - Les conséquences de la distinction entre restitution et revendication . . . . .	209
A) Les conséquences de la mise en cause d'un droit réel . . . . .	209
a) Le cas de l'action en revendication et en restitution normale . . . . .	209
b) Le cas de l'action en restitution anormale . . . . .	212
B) Les conséquences liées à la théorie des risques . . . .	216
a) Le cas de l'action en revendication et en restitution normale . . . . .	216
b) Le cas de la restitution anormale . . . . .	217
Conclusion du chapitre 3 . . . . .	220
Conclusion du titre 2 . . . . .	220
Conclusion de la partie I . . . . .	222

<b>PARTIE II - LE RÉGIME JURIDIQUE DE LA RESTITUTION DES PRESTATIONS . . . . .</b>	<b>225</b>
<b>Titre 1 - Les considérations inhérentes à la prestation. . . . .</b>	<b>227</b>
Chapitre 1 - La restitution du principal . . . . .	229
Section 1 - La restitution en nature. . . . .	229
A) La restitution à l'identique . . . . .	231
a) Les prestations susceptibles de restitution en nature. . . . .	232
i) La nécessité du transfert d'un droit . . . . .	232
ii) L'exigence de la matérialité . . . . .	235
b) L'imposition législative de la restitution en nature. . . . .	236
B) La restitution en genre . . . . .	237
a) Les biens fongibles . . . . .	238
i) Les modalités de restitution des biens fongibles . . . . .	238
ii) Le cas spécifique de l'argent . . . . .	239
b) Le remplacement du bien . . . . .	242
Section 2 - La restitution par équivalent . . . . .	245
A) L'impossibilité ou la difficulté à restituer en nature . . . . .	249
a) En raison de l'objet de la prestation . . . . .	251
i) La prestation purement personnelle. . . . .	252
ii) Le cas du contrat à exécution successive . . . . .	255
b) En raison du passage du temps . . . . .	259
i) La perte de détention d'un bien . . . . .	259
ii) L'absence d'utilité de la restitution en nature . . . . .	260
B) Le calcul de l'équivalence . . . . .	266
a) Le moment de l'évaluation . . . . .	267

---

b) La preuve nécessaire à l'évaluation de la prestation . . . . .	270
i) L'évaluation de la prestation liée à un droit réel . . . . .	271
ii) L'évaluation de la prestation purement personnelle . . . . .	274
Conclusion du chapitre 1 . . . . .	275
Chapitre 2 - La restitution complémentaire . . . . .	277
Section 1 - La jouissance de la prestation liée à un bien . . . . .	279
A) Les fruits et revenus . . . . .	280
a) Le droit du restituant de conserver les fruits et revenus . . . . .	282
i) Les solutions avancées en droit québécois et français . . . . .	282
ii) L'exception justifiable au principe d'intégralité . . . . .	284
b) Les limites au droit de conserver les fruits et revenus . . . . .	286
i) Les fruits et revenus produits à compter de la demeure et de la connaissance des circonstances à l'origine du fait générateur . . . . .	286
ii) Les fruits et revenus limités par les efforts du restituant . . . . .	287
c) Le mode de calcul . . . . .	289
i) Les fruits et revenus . . . . .	289
ii) Les intérêts . . . . .	290
B) Les autres formes de jouissance . . . . .	294
a) Le droit du restituant de jouir du bien . . . . .	294
i) L'ambivalence en droit français . . . . .	294
ii) Le choix québécois . . . . .	296
b) Les limites du droit du restituant de jouir d'un bien . . . . .	298
i) La jouissance à compter de la demeure ou de la connaissance des circonstances à l'origine du fait générateur . . . . .	298

ii) La prestation ayant pour objet la jouissance d'un bien . . . . .	299
iii) La prestation ayant pour objet un bien se dépréciant rapidement . . . . .	300
c) Le mode de calcul . . . . .	303
i) L'usage et l'usure. . . . .	303
ii) La « valeur de location » . . . . .	304
Section 2 - La variation de valeur . . . . .	305
A) Les plus-values . . . . .	306
a) La plus-value du fait du restituant. . . . .	306
i) Les impenses immobilières. . . . .	308
ii) Les impenses mobilières . . . . .	311
b) La plus-value sans le fait du restituant . . . . .	312
B) Les moins-values . . . . .	313
a) Les moins-values du fait imputable au restituant . . . . .	315
i) L'usage normal et son impact sur la valeur économique du bien . . . . .	315
ii) L'usage anormal . . . . .	319
b) Les moins-values sans le fait du restituant . . . . .	322
i) La perte par vétusté ou par motif purement économique . . . . .	322
ii) La perte partielle par force majeure . . . . .	323
Section 3 - Les frais de restitution . . . . .	324
A) Les frais se rapprochant de la responsabilité . . . . .	325
B) Les frais nécessaires à la restitution . . . . .	326
Conclusion du chapitre 2 . . . . .	328
Conclusion du titre 1 . . . . .	330

---

<b>Titre 2 - Les considérations externes à la prestation.</b> . . . . .	331
Chapitre 1 - Le comportement du restituant . . . . .	333
Section 1 - L'imputabilité du restituant. . . . .	334
A) L'imputabilité comme facteur de modulation de l'obligation de restituer . . . . .	336
a) L'imputabilité assimilée à la mauvaise foi et la faute . . . . .	336
b) L'imputabilité associée au fait générateur. . . . .	338
c) L'imputabilité associée à la connaissance . . . . .	340
B) L'effet sur l'obligation de restituer . . . . .	343
a) La restitution par équivalent. . . . .	344
i) En cas de perte ou d'aliénation. . . . .	344
ii) En cas de perte par force majeure . . . . .	345
b) La restitution complémentaire . . . . .	347
i) Imputabilité de la jouissance. . . . .	347
ii) Imputabilité pour la variation de valeur . . . . .	349
iii) Imputabilité des frais de restitution. . . . .	352
Section 2 - La disposition par le restituant . . . . .	353
A) La protection des tiers comme exception au principe d'intégralité . . . . .	354
a) L'apparence comme justification . . . . .	355
i) La reconnaissance éparse d'une protection en droit québécois. . . . .	355
ii) L'apparence en restitution – l'article 1707 C.c.Q. . . . .	358
b) Les actes protégés. . . . .	362
i) L'aliénation . . . . .	362
ii) Les actes d'aliénation à titre onéreux . . . . .	363
iii) Les « autres actes » . . . . .	365

---

c)	L'exigence de la bonne foi . . . . .	367
i)	La connaissance liée au fait générateur . . . . .	370
ii)	La connaissance issue de la publication d'un droit . . . . .	374
d)	Les conséquences sur le tiers non protégé . . . . .	378
i)	Le lien juridique entre le créancier et les tiers . . . . .	378
ii)	L'acte d'aliénation à titre gratuit en faveur du tiers de bonne foi . . . . .	380
iii)	Le tiers qui n'est pas de bonne foi . . . . .	382
B)	Les intérêts des parties protégés par des régimes juridiques particuliers. . . . .	383
	Section 3 - Les personnes protégées. . . . .	386
	Conclusion du chapitre 1 . . . . .	389
Chapitre 2 -	L'intervention du tribunal. . . . .	391
	Section 1 - L'immoralité et l'illicéité . . . . .	392
A)	Les adages <i>Nemo auditur</i> et <i>In pari causa</i> . . . . .	392
a)	L'origine des adages. . . . .	393
i)	Le droit romain . . . . .	394
ii)	De l'ancien droit français jusqu'au Code civil . . . . .	395
b)	La force obligatoire des adages . . . . .	397
i)	La justification des adages . . . . .	397
ii)	L'adage comme source de droit. . . . .	401
B)	L'application contemporaine des adages en matière de restitution. . . . .	406
a)	En France . . . . .	406
i)	La cause et l'objet immoral. . . . .	408
ii)	La « culpabilité » moindre du demandeur . . . . .	409
b)	Au Québec . . . . .	411
i)	Une exclusion de principe des adages . . . . .	413
ii)	Une porte ouverte aux cas jugés graves . . . . .	414

---

Section 2 - L'injustice pour les parties . . . . .	417
A) La flexibilité nécessaire du droit de la restitution . . . . .	417
a) Les difficultés rencontrées dans l'élaboration d'un régime . . . . .	417
b) L'exemple particulier de la restitution unilatérale en France . . . . .	419
B) L'analyse de la solution québécoise – un pouvoir discrétionnaire du tribunal . . . . .	421
a) L'avantage indu . . . . .	423
i) Le gain injustifié . . . . .	424
ii) La perte injustifiée . . . . .	429
b) L'étendue du pouvoir discrétionnaire . . . . .	434
i) Un pouvoir limité à la restitution . . . . .	434
ii) Un pouvoir exceptionnel . . . . .	437
Conclusion du chapitre 2 . . . . .	441
Conclusion du titre 2 . . . . .	442
Conclusion de la partie II. . . . .	444
Conclusion générale . . . . .	447
<b>Bibliographie . . . . .</b>	<b>457</b>
<b>Table de la législation . . . . .</b>	<b>491</b>
<b>Table de la jurisprudence . . . . .</b>	<b>507</b>
<b>Index analytique . . . . .</b>	<b>525</b>