

# Table des matières

|  |    |
|--|----|
| <b>Plan de la collection de droit familial</b> | 5  |
| <b>Introduction</b>                            | 7  |
| <b>Plan du présent ouvrage</b>                 | 11 |

## Partie I

### Concepts

|  |    |
|--|----|
| <b>Chapitre unique. Le couple : notion, rôle et statut</b> | 15 |
| Section 1. Qu'est-ce qu'un couple ?                        | 15 |
| Section 2. Rôles du couple                                 | 18 |
| Section 3. Conjugalité et conjugalités                     | 23 |
| Section 4. Existe-t-il un droit au couple ?                | 27 |

## Partie II

### Les modes de conjugalité

|   |    |
|---|----|
| <b>Chapitre unique. Modes de conjugalité : structure et hiérarchie</b>                        | 33 |
| Section 1. Structure juridique des modes de conjugalité                                       | 33 |
| Section 2. Conjugalité, solidarité et protection, choix et non-choix                          | 37 |
| Section 3. Le fromage, le dessert et la discrimination  | 47 |
| § 1. La vie commune et la Cour constitutionnelle  | 47 |
| A. La différence de traitement des couples  | 47 |
| B. Le critère objectif des effets juridiques  | 48 |
| C. Entre régimes institutionnalisés   | 49 |
| D. Régime non institutionnalisé <i>versus</i> régime institutionnalisé                        | 50 |
| § 2. La comparaison des statuts <i>in se</i>  | 51 |
| § 3. Cohabitation légale et droit patrimonial   | 52 |
| § 4. Adoption intrafamiliale au sein d'un couple : évolution jurisprudentielle et législative | 54 |
| § 5. Règles procédurales entre partenaires  | 58 |
| § 6. Le droit réel d'habitation et la notion de « famille »                                   | 61 |
| § 7. La vente entre époux et la lacune du statut de cohabitant légal                          | 63 |

|       |   |    |
|-------|---|----|
| § 8.  | La suspension de la prescription entre époux  | 65 |
| § 9.  | La compensation des dépens  | 66 |
| § 10. | L'excusabilité du partenaire du failli : course-poursuite et dérapage logique         | 68 |
| A.    | Historique de la problématique  | 68 |
| B.    | Excusabilité du cohabitant légal du failli  | 71 |
| C.    | Excusabilité du compagnon du failli   | 73 |
| D.    | Les dettes d'impôt du failli  | 74 |
| § 11. | Comparaison de la jurisprudence de la Cour constitutionnelle avec l'arrêt <i>Lola</i> | 75 |

### Partie III Le mariage

|   |     |
|---|-----|
| <b>Chapitre I. Notions et distinctions</b>  | 79  |
| Section 1. Définition du mariage  | 79  |
| Section 2. Distinction des notions  | 87  |
| <b>Chapitre II. La formation du mariage</b>   | 89  |
| Section 1. Les fiançailles  | 89  |
| Section 2. Structuration des règles de formation pour limiter l'annulation du mariage | 89  |
| Section 3. Les conditions de fond du mariage  | 91  |
| § 1. L'âge des époux  | 91  |
| § 2. Le consentement des époux  | 91  |
| § 3. Le consentement de tiers   | 93  |
| § 4. L'absence de lien familial trop étroit   | 93  |
| § 5. L'absence de tout mariage antérieur non dissous                                  | 94  |
| Section 4. La formation dynamique du mariage  | 95  |
| Section 5. Le régime de la nullité du mariage   | 96  |
| Section 6. La preuve du mariage   | 97  |
| Section 7. Le droit civil et la fraude au séjour                                      | 98  |
| § 1. Problématique  | 98  |
| § 2. Le mariage simulé  | 99  |
| A. Premier problème collatéral : l'exécution provisoire de la décision                | 101 |

|   |     |
|---|-----|
| B. Deuxième problème collatéral : la révision de la décision                                    | 102 |
| C. Troisième problème collatéral : le délai « impossible »                                      | 102 |
| D. Quatrième problème collatéral : l'indemnité de procédure                                     | 103 |
| E. Cinquième problème collatéral : l'annulation du mariage                                      | 105 |
| F. Sixième problème collatéral : le « droit de suite » en cas de divorce                        | 106 |
| § 3. Le refus d'acter une cohabitation légale   | 106 |
| § 4. Le refus d'acter une reconnaissance  | 111 |
| <b>Chapitre III. La dissolution du mariage : annulation, divorce et séparation de corps</b>     | 113 |
| Section 1. Séparation et dissolution : notions, comparaison et rôle de la faute entre conjoints | 113 |
| § 1. Séparation et dissolution : distinction et comparaison des notions                         | 113 |
| A. Séparation(s)  | 113 |
| B. Dissolution  | 115 |
| § 2. Divorce <i>versus</i> annulation   | 115 |
| § 3. La faute entre conjoints, de l'adultère à la violence conjugale                            | 117 |
| Section 2. Histoire et sociologie du divorce  | 124 |
| § 1. Historique   | 124 |
| § 2. Causes de divorce et facteurs de divortialité  | 126 |
| Section 3. Le divorce pour cause de désunion irrémédiable                                       | 128 |
| § 1. Les causes de divorce  | 128 |
| § 2. La procédure en divorce  | 131 |
| § 3. Les mesures provisoires durant l'instance en divorce                                       | 136 |
| § 4. Les effets du divorce pour cause de désunion irrémédiable                                  | 140 |
| A. Les effets du divorce dans le temps  | 140 |
| B. Les effets personnels du divorce   | 142 |
| C. Les effets patrimoniaux du divorce   | 143 |
| D. L'indemnité d'occupation   | 143 |
| Section 4. Le divorce par consentement mutuel   | 147 |
| § 1. Conditions de fond et conventions préalables   | 147 |
| § 2. La procédure   | 153 |
| A. Une procédure gracieuse et écrite  | 153 |
| B. Compétence matérielle et territoriale  | 154 |

|   |     |
|---|-----|
| C. La procédure sans incidents  | 154 |
| D. La comparution des parties : premier incident possible   | 158 |
| E. Modification des conventions, abandon de la procédure et passerelle : deuxième incident possible | 160 |
| F. Les recours contre le jugement de divorce  | 162 |
| § 3. Les effets du divorce par consentement mutuel  | 162 |
| A. Effets de tout divorce et exécution des conventions préalables dans le temps                     | 162 |
| B. Les clauses relatives aux enfants  | 164 |
| C. Les clauses relatives aux époux  | 164 |
| D. Le contractualisme et les conventions préalables   | 165 |
| Section 5. La séparation de corps   | 179 |
| § 1. Une institution emblématique en voie de désuétude  | 179 |
| § 2. Causes et procédure de la séparation de corps  | 180 |
| § 3. Les effets de la séparation de corps   | 180 |
| § 4. La séparation de corps, institution inorganisée, absurde et instable                           | 181 |
| <b>Chapitre IV. Les effets personnels du mariage</b>  | 183 |
| Section 1. Les effets du mariage : un <i>continuum</i>  | 183 |
| Section 2. Les effets personnels du mariage : non-effets sur la capacité et le nom                  | 186 |
| § 1. La capacité  | 186 |
| § 2. Le nom   | 187 |
| Section 3. La cohabitation  | 188 |
| § 1. Importance et éléments de la cohabitation  | 188 |
| § 2. La résidence conjugale et sa protection  | 190 |
| Section 4. La fidélité  | 194 |
| Section 5. L'assistance   | 196 |
| Section 6. Le devoir de secours   | 197 |
| Section 7. Le régime primaire et les relations personnelles des époux                               | 198 |

|   |     |
|---|-----|
| <b>Chapitre V. Les effets alimentaires du mariage</b>                               | 203 |
| Section 1. Devoir de secours  | 203 |
| § 1. Une obligation alimentaire étendue   | 203 |
| § 2. Devoir de secours et de contribution aux charges du mariage                    | 205 |
| § 3. Exécution du devoir de secours   | 206 |
| § 4. L'occupation gratuite et l'indivision post-communautaire                       | 207 |
| A. Origine de la problématique  | 207 |
| B. Le montant de l'indemnité d'occupation   | 209 |
| C. Aggravation de la situation de l'occupant  | 210 |
| D. Remèdes  | 210 |
| E. La controverse résolue : devoir de secours et revenus indivis                    | 212 |
| F. Solution jurisprudentielle   | 212 |
| § 5. Le devoir de secours et la séparation des époux : la problématique de la faute | 215 |
| Section 2. Pension alimentaire après divorce  | 219 |
| § 1. Un effet personnel alimentaire plus ou moins élargi                            | 219 |
| § 2. La priorité amiable  | 222 |
| § 3. Droit à la pension   | 223 |
| A. L'état de besoin relatif   | 223 |
| B. L'exception de faute grave   | 224 |
| C. Violences conjugales   | 225 |
| § 4. Montant de la pension  | 226 |
| A. Généralités  | 226 |
| B. Le minimum : l'état de besoin  | 227 |
| C. La dégradation significative de la situation économique du bénéficiaire          | 228 |
| D. Le maximum : la limite du tiers  | 230 |
| E. État de besoin créé  | 231 |
| F. Tentative de synthèse  | 232 |
| § 5. Modalités  | 232 |
| § 6. Fin de la pension  | 236 |
| <b>Chapitre VI. Les régimes matrimoniaux</b>  | 239 |
| Section 1. Régime matrimonial primaire  | 239 |
| § 1. Généralités  | 239 |

|  |     |
|--|-----|
| § 2. Indépendance des époux l'un vis-à-vis de l'autre      | 241 |
| A. Autonomie professionnelle                               | 241 |
| B. Autonomie bancaire                                      | 242 |
| C. Autonomie de perception des revenus                     | 243 |
| § 3. Solidarité entre époux                                | 244 |
| A. Protection du logement principal de la famille          | 244 |
| B. Contribution aux charges du mariage                     | 245 |
| C. Solidarité des dettes du ménage                         | 246 |
| § 4. Représentation et confiance entre époux               | 248 |
| A. Mandat  | 249 |
| B. L'époux incapable de manifester sa volonté              | 249 |
| § 5. Résolution des conflits conjugaux                     | 250 |
| A. Contentieux de l'entente gravement perturbée            | 250 |
| B. Contentieux de l'annulation : article 224 du Code civil | 253 |
| Section 2. Régime matrimonial secondaire                   | 255 |
| Section 3. Régime matrimonial secondaire légal             | 257 |
| § 1. Généralités   | 257 |
| A. Notion-rôle   | 257 |
| B. Le patrimoine commun et l'indivision                    | 258 |
| C. Caractères  | 259 |
| § 2. Règles de preuve et d'interprétation                  | 260 |
| § 3. La composition active des patrimoines                 | 261 |
| A. Patrimoine commun                                       | 261 |
| B. Patrimoine propre                                       | 263 |
| C. Les biens mixtes ou valeurs communes                    | 267 |
| D. Le cas particulier de l'assurance-groupe                | 268 |
| § 4. La composition passive des patrimoines                | 271 |
| A. Obligation à la dette et contribution à la dette        | 271 |
| B. Contribution à la dette (passif définitif)              | 271 |
| C. Obligation à la dette (passif provisoire)               | 273 |
| § 5. Gestion des patrimoines                               | 277 |
| A. Notions et modes de gestion des biens                   | 277 |
| B. La gestion exclusive                                    | 278 |
| C. La gestion concurrente                                  | 279 |
| D. La gestion conjointe                                    | 280 |
| E. L'autorisation de justice et l'interdiction d'agir      | 282 |

|   |     |
|---|-----|
| F. L'annulation des actes   | 282 |
| § 6. Dissolution du régime  | 284 |
| A. La différence entre dissolution et liquidation du régime matrimonial     | 284 |
| B. Les causes et le moment de la dissolution du régime matrimonial          | 284 |
| C. L'indivision post-communautaire  | 290 |
| D. Effets particuliers de la dissolution                                    | 291 |
| § 7. Les sept étapes de la liquidation et du partage                        | 291 |
| A. Reconstitution du patrimoine commun                                      | 292 |
| B. Établissement du compte de récompenses                                   | 293 |
| C. Paiement du passif   | 297 |
| D. Règlement des récompenses  | 297 |
| E. Partage de l'actif net   | 298 |
| F. Créances entre époux et compte d'indivision post-communautaire           | 298 |
| G. Le paiement des créanciers subsistants après le partage                  | 299 |
| Section 4. Régimes conventionnels   | 299 |
| § 1. Contrat de mariage et mutabilité du régime                             | 299 |
| A. Contrat de mariage   | 299 |
| B. Mutabilité du régime   | 305 |
| § 2. Régimes conventionnels organisés par la loi                            | 307 |
| A. Communauté conventionnelle   | 307 |
| B. Régime de séparation de biens  | 309 |
| C. Participation aux acquêts  | 317 |
| § 3. Droit commun du partage des régimes matrimoniaux                       | 322 |
| A. Attribution préférentielle   | 322 |
| B. Recel  | 324 |
| C. Avantages matrimoniaux   | 325 |
| Section 5. Conclusion générale du chapitre                                  | 326 |
| <b>Chapitre VII. Les époux et le droit patrimonial de la famille</b>        | 329 |
| Section 1. Introduction   | 329 |
| Section 2. Aliments, régimes matrimoniaux, successions : liens fonctionnels | 330 |
| Section 3. <i>Favor matrimonii</i> et « cocktail toxique »                  | 332 |

|  |     |
|--|-----|
| Section 4. Un droit successoral <i>ab intestat</i> en usufruit, et à géométrie variable      | 335 |
| Section 5. Le conjoint survivant et les libéralités  | 336 |
| Section 6. Deux réserves, mais fragiles  | 339 |
| Section 7. Une quotité disponible très spéciale  | 341 |
| Section 8. Pas de rapport par ou au conjoint survivant                                       | 342 |
| Section 9. Le conjoint survivant et les pactes sur succession future                         | 343 |
| Section 10. La conversion de l'usufruit du conjoint survivant                                | 344 |
| <b>Chapitre VIII. Les autres effets du mariage</b>   | 349 |
| Section 1. Un nuage d'effets   | 349 |
| Section 2. Les autres effets entre les époux   | 349 |
| § 1. La suspension des prescriptions   | 349 |
| § 2. Le tribunal de la famille et l'indemnité de procédure                                   | 350 |
| § 3. La protection du conjoint incapable   | 352 |
| Section 3. Effets impliquant d'autres membres du groupe familial                             | 353 |
| § 1. La filiation paternelle et comaternelle   | 353 |
| § 2. L'alliance  | 354 |
| <b>Partie IV</b>   |     |
| <b>La cohabitation légale</b>  |     |
| <b>Chapitre I. Historique et sociologie: émergence et maintien de la cohabitation légale</b> | 357 |
| <b>Chapitre II. Formation et dissolution de la cohabitation légale</b>                       | 361 |
| <b>Chapitre III. Les effets personnels de la cohabitation légale</b>                         | 367 |
| Section 1. Le donut et la côte d'Adam  | 367 |
| Section 2. Pas d'effets personnels en principe, mais quand même                              | 367 |
| <b>Chapitre IV. L'organisation patrimoniale de la cohabitation légale</b>                    | 371 |
| Section 1. Régime légal  | 371 |
| § 1. Régime primaire   | 371 |
| A. La protection du logement principal de la famille   | 371 |
| B. La contribution aux charges de la vie commune   | 372 |

|   |     |
|---|-----|
| C. La solidarité des dettes du ménage   | 372 |
| § 2. Absence de régime secondaire   | 373 |
| Section 2. Organisation conventionnelle   | 375 |
| <b>Chapitre V. Le cohabitant légal, les successions et les libéralités: un malheureux découpage</b> | 379 |
| <b>Chapitre VI. Considérations sur l'institution</b>  | 383 |
| Section 1. Raisons du succès de l'institution   | 383 |
| Section 2. La cohabitation légale, élément de l'état civil ou non?                                  | 384 |
| <b>Partie V</b>   |     |
| <b>L'union libre</b>  |     |
| <b>Chapitre I. Problématique du couple non institutionnalisé</b>                                    | 391 |
| <b>Chapitre II. Les effets personnels de l'union libre</b>  | 393 |
| <b>Chapitre III. Les effets patrimoniaux de l'union libre</b>                                       | 399 |
| Section 1. Application du droit commun  | 399 |
| Section 2. Entre concubins  | 400 |
| § 1. Obligation naturelle   | 400 |
| § 2. Enrichissement sans cause  | 402 |
| Section 3. Du point de vue des tiers  | 404 |
| Section 4. Régime conventionnel   | 406 |