Table des matières

Préface 9

Avertissement 17

Remerciements 19

Principales abréviations 21

Introduction générale 25

Partie I
UNE CONCEPTUALISATION INADÉQUATE

Titre I
Une donation entre vifs

Chapitre 1. Un acte libéral 49
Section 1. La négation de l'existence de l'intention libérale 49
§ 1. L'examen analytique du recours à l'obligation naturelle 52
A. Dans la jurisprudence 52
1. L'achat pour autrui entre époux, exécution d'un devoir de rémunération 53
2. Le consentement au legs verbal, exécution d'un devoir de délivrance 55
B. Dans la loi 61
§ 2. L'examen critique du recours à l'obligation naturelle 65
A. L'artificialité dissimulée de l'obligation naturelle 68
1. L'assurance décès et le devoir de prévoyance 69
2. L'achat pour autrui et le devoir de rémunération 70
B. L'artificialité affichée de l'obligation naturelle 74
Section 2. La suppression de l'exigence de l'intention libérale 76
§ 1. La dénaturation du mécanisme présomptif 76
A. L'*animus donandi* déduit des relations affectives entre le donateur et un tiers 78
B. L'*animus donandi* déduit des stipulations ambiguës de l'acte d'appauvrissement 82
§ 2. L'exploitation de concepts alternatifs 86
A. Le concept d'avantage indirect dans la jurisprudence civile 86
B. Le concept de distribution indirecte dans la jurisprudence fiscale 91

Chapitre 2. Un acte entre vifs 97
Section 1. L'existence de donations indirectes *in mortis* 99
§ 1. L'abandon de l'exigence d'immédiateté du transfert patrimonial 99
A. L'exposé du droit positif 100
B. La critique du droit positif 105

§ 2. L'amputation de l'exigence d'immédiateté du transfert patrimonial ... 110
A. L'assurance épargne ... 111
1. L'exposé du droit positif ... 111
2. La critique du droit positif ... 117
B. Le ***trust*** libéralité entre vifs révocable ... 119
1. L'exposé de la solution ... 120
2. La critique de la solution ... 123
Section 2. L'inexistence juridique du legs indirect ... 127
§ 1. L'existence de legs atypiques ... 128
A. Le legs par exclusion de l'administration légale ... 128
B. Le legs par révocation partielle d'un legs conjoint ... 132
§ 2. La qualification des legs atypiques ... 135
A. L'impropriété de la qualification de legs indirect ... 136
1. Les formalités de confection du testament ... 136
2. Le respect des formalités par les legs atypiques ... 138
B. La pertinence de la qualification de legs implicite ... 140
1. Les contours de la notion de legs implicite ... 140
2. Le rattachement à la notion de legs implicite ... 143

Conclusion du premier titre ... 147

Titre II
Une donation originale

Chapitre 1. Un acte muet ... 151
Section 1. La systématisation doctrinale ... 152
§ 1. La compréhension du critère de l'acte muet ... 152
A. La certitude quant au caractère silencieux de l'acte juridique ... 152
B. L'ambiguïté quant à la nature de l'acte juridique silencieux ... 156
§ 2. La portée du critère de l'acte muet ... 158
A. Le principe de la distinction entre la donation indirecte et le don manuel ... 159
B. Les enjeux de la distinction entre la donation indirecte et le don manuel ... 161
1. L'absence de taxation immédiate du don manuel ... 163
2. La taxation immédiate de la donation indirecte ... 165
Section 2. La fluctuation jurisprudentielle ... 168
§ 1. Les actes muets sans donation indirecte ... 168
A. L'exposé du droit positif ... 168
B. L'analyse du droit positif ... 171
1. L'absence de tradition matérielle ... 171
2. L'existence d'un acte juridique muet ... 175
§ 2. Les donations indirectes sans acte muet ... 177
A. L'absence d'acte juridique ... 178
B. L'absence de silence de l'acte juridique ... 181

Chapitre 2. Un acte sincère ... 187
Section 1. La systématisation doctrinale ... 189
§ 1. Les intérêts de la distinction de la donation indirecte et des donations simulées ... 189
A. En droit civil ... 189
1. La nullité des donations simulées consenties entre époux ... 189

2. La nullité des donations simulées adressées à un incapable **192**
B. En droit fiscal **193**
1. Les modalités du régime fiscal des donations simulées **193**
2. Les modalités du régime fiscal de la donation indirecte **196**
§ 2. Le critère de distinction avec les donations simulÉes **204**
A. La compréhension de l'acte simulé **204**
1. La définition de l'acte simulé **204**
2. L'objet de l'acte simulé **206**
B. La compréhension de l'acte sincère **210**
Section 2. La fluctuation jurisprudentielle **212**
§ 1. Les donations indirectes sans acte sincère **212**
§ 2. Les actes sincÈres sans donation indirecte **215**
A. La négation d'un élément incompatible avec la donation simulée **215**
1. La négation d'un élément incompatible avec la donation déguisée **216**
2. La négation d'un élément incompatible avec la donation par personne interposée **220**
B. L'ajout d'un élément prétendument déterminant de la donation simulée **223**
1. L'examen descriptif de l'argument tiré de l'indivisibilité **224**
2. L'examen critique de l'argument tiré de l'indivisibilité **232**

Conclusion de la première partie **239**

Partie II
UNE INSTRUMENTALISATION PERFECTIBLE

Titre I
Les finalités de l'instrumentalisation

Chapitre 1. La justice **247**
Section 1. La justice corrective **248**
§ 1. L'équité particulière **249**
A. L'équité particulière au sein du partage successoral **249**
1. L'égalisation des droits des copartageants **250**
2. La sauvegarde des dernières volontés du défunt **259**
B. L'équité particulière au sein du partage matrimonial **263**
1. L'égalité dans le couple **263**
2. L'égalité des couples **269**
§ 2. L'équité générale **276**
A. Les manifestations législatives **276**
B. Les manifestations jurisprudentielles **281**
1. L'hypothèse de la clause de réversion d'usufruit **281**
2. L'hypothèse du *trust* entre vifs révocable **285**
Section 2. La justice punitive **290**
§ 1. La justice punitive en matière familiale **290**
A. La sanction d'un acte contraire à la solidarité parentale **291**
1. En présence d'un remariage **292**
2. En l'absence de remariage **302**
B. La sanction de la gestion anormale d'un actif familial **305**
§ 2. La justice punitive en matière fiscale **309**

A. La sanction d'une illicéité fiscale ... 310
1. La sanction par l'imposition forcée ... 310
2. La sanction par la surimposition ... 321
B. La sanction d'une illicéité sociétaire ... 323

Chapitre 2. L'utilité ... 329
Section 1. La préservation de fonds de provision étatique ... 329
Section 2. La garantie d'une récupération des avances sociales ... 333
Section 3. L'augmentation de l'assiette des droits de mutation ... 338

Conclusion du premier titre ... 345

Titre II
Les limites de l'instrumentalisation

Chapitre 1. Prolégomènes ... 349

Chapitre 2. L'impératif de légalité répressive ... 357
Section 1. Un obstacle à l'instrumentalisation des qualifications ... 358
Section 2. Les conséquences en matière de donation indirecte ... 362
§ 1. L'abandon systématique de l'instrumentalisation punitive ... 362
A. En matière fiscale ... 363
1. Présentation de l'objection tirée de l'autonomie du droit fiscal ... 364
2. Réfutation de l'objection tirée de l'autonomie du droit fiscal ... 366
B. En matière de recel successoral ... 369
§ 2. Les garanties techniques de l'abandon de l'instrumentalisation punitive ... 374
A. Un contrôle exceptionnel de la qualification des faits par la Cour de cassation ... 375
B. Un contrôle exceptionnel de la matérialité des faits par la Cour de cassation ... 382

Chapitre 3. L'idéal de cohérence du droit ... 389
Section 1. L'appréciation de la cohérence ... 391
§ 1. Les manifestations d'instrumentalisation complétive ... 391
A. La continuation de la loi ... 392
1. Le respect de la fibre égalitaire des partages successoraux ... 393
2. Le respect de la directive favorable à l'efficacité des dernières volontés du défunt ... 400
B. L'adaptation de la loi ... 404
§ 2. Les manifestations d'instrumentalisation subversive ... 411
A. La soustraction à la loi ... 411
B. La réécriture de la loi ... 426
Section 2. La protection de la cohérence ... 433
§ 1. L'œuvre des juges ... 433
A. L'amélioration de la rédaction des décisions ... 434
B. La rationalisation de la diffusion des décisions ... 438
§ 2. L'œuvre du législateur ... 440
A. La condamnation de l'instrumentalisation : l'exemple de l'assurance épargne ... 440
1. L'établissement d'une présomption simple de donation indirecte ... 441
2. Précisions sur les aspects liquidatifs d'une telle donation indirecte ... 444
B. La consolidation de l'instrumentalisation : l'exemple de la réversion d'usufruit ... 450

Conclusion de la seconde partie **455**
Conclusion générale **457**
Index alphabétique **461**
Bibliographie **465**