Séance  4

Dation et novation

Thème  n°1 :  Dation  en payement

Cass.  com.,  06  juin  1990,  N°88-17133  ;  Bull.  civ.  IV,  no  166

Cass.  3ème  civ.,  13  avril  2005,  n°04-10774,  Non  publié

Cass.  1ère  civ.,  27  janvier  1993,  n°91-12115  ;  Bull.  civ.  I,  n°  39

Cass.  3e  civ.,  12  janvier  1988,  n°86-14562  ;  Bull.  civ.  III,  n°  5

Cass.  1ère  civ.,  18  novembre  1997,  n°95-20471  ;  Non  publié

Thème  n°2  :  Novation

EXERCICE  :  Mise  en  perspective  des  quatre  arrêts  suivants  et

recherche  d’une  formulation  synthétisant  le  dernier  état  de

cette  jurisprudence

Req.,  08  novembre  1875,  DP  1875.1.438

Cass.  1ère  civ.  20 novembre 1967, D. 1969, jur., 321, n. N.

Gomaa

Cass.  1ère  civ.,  02  décembre  1997,  n°95-21315  ;  Bull.  civ.  I,  n°

345

Cass.  1ère  civ.  02  mars  1999,  N°97-12630  ;  Non  publié

Thème  n°1 :**Dation  en  payement**

**Cass.  com.,  06/06/1990,  N°88-17133  ;  Bull.  civ.  IV,  no  166**

Sur  la  recevabilité  du  moyen  unique,  contestée  par  la  défense  :

(sans  intérêt)  ;.

Sur  le  moyen  unique  :

Vu  les  articles  682  et  683  du  Code  général  des  impôts  ;

Attendu  qu'il  résulte  du  jugement  attaqué  que  l'assemblée  générale  du  8  juillet  1985  de  la  société  à  responsabilité

limitée  Rougier  (la  société)  après  avoir  décidé  le  versement  d'une  somme  de  240  000  francs  au  titre  de  dividende

pour  l'année  1984,  a  décidé  que  le  paiement  de  ce  dividende  pourrait  être  effectué  au  choix  des  associés  soit  en

espèces,  soit  par  distribution  de  droits  immobiliers  sur  un  immeuble  dépendant  du  patrimoine  social  ;  que  les

associés  ont  opté  pour  cette  deuxième  solution  ;  que  l'administration  des  Impôts  a  estimé  que  ce  mode  règlement

constituait  une  dation  en  paiement  sujette  aux  droits  d'enregistrement  frappant  les  mutations  d'immeubles  et  a

émis  un  avis  de  mise  en  recouvrement  ;

Attendu  que,  pour  rejeter  l'opposition  de  la  société  à  cet  avis,  le  Tribunal  a  retenu  que  celle-ci  avait  pour  seule

obligation  la  répartition  des  bénéfices  distribués  en  numéraire  et  ne  pouvait  prétendre  être  débitrice  d'une

obligation  alternative  ;  que  s'il  était  loisible  aux  créanciers  d'accepter  le  règlement  par  une  chose  différente  de

celle  qui  était  due,  cette  situation  caractérisait  une  dation  en  paiement  telle  qu'elle  a  été  réalisée  par  la  société  ;  que

cette  dation,  translative  d'immeubles,  était  imposable  aux  droits  d'enregistrement  prévus  à  l'article  683-1  du  Code

général  des  impôts  ;

Attendu  qu'en  statuant  ainsi,  alors  que  le  paiement  du  dividende  aux  possesseurs  des  parts  d'une  société  à

responsabilité  limitée  sous  la  forme  de  remise  de  droits  immobiliers  appartenant  à  cette  société  ne  constitue  pas

une  cession  de  ces  droits,  le  Tribunal  a  violé  les  textes  susvisés  ;

PAR  CES  MOTIFS  :  CASSE  ET  ANNULE,  dans  toutes  ses  dispositions,  le  jugement  rendu  le  8  juin  1988,  entre  les

parties,  par  le  tribunal  de  grande  instance  de  Limoges  ;  remet,  en  conséquence,  la  cause  et  les  parties  dans  l'état

où  elles  se  trouvaient  avant  ledit  jugement  et,  pour  être  fait  droit,  les  renvoie  devant  le  tribunal  de  grande

instance  de  Riom

**Cass.  3ème  civ.,  13/04/2005,  n°04-10774,  npb**

Sur  le  premier  moyen  :

Vu  l'article  1243  du  Code  civil,  ensemble  l'article  1315,  alinéa  2,  du  même  Code  ;

Attendu  que  le  créancier  ne  peut-être  contraint  de  recevoir  une  autre  chose  que  celle  qui  lui  est  due,  quoique  la

valeur  de  la  chose  offerte  soit  égale  ou  même  plus  grande  ;

Attendu,  selon  l'arrêt  attaqué  (Saint-Denis,  14  mars  2003),  que,  par  acte  sous  seing  privé  du  17  février  1998,  M.  et

Mme  X...  ont  vendu  à  Mme  Y...  une  parcelle  de  terre  ;  que  les  parties  sont  convenues  postérieurement  de

l'annulation  de  la  vente  pour  défaut  de  titre  des  vendeurs  ;  que  Mme  Y...  a  agi  en  restitution  du  prix  et  en

dommages  et  intérêts  alors  que  les  vendeurs  soutenaient  avoir  restitué  le  prix,  par  la  remise  à  Mme  Y...,  d'un

véhicule  d'une  valeur  supérieure  au  prix  de  la  vente  ;

Attendu  que  pour  retenir  l'existence  de  la  dation  en  paiement  invoquée  par  les  vendeurs,  la  cour  d'appel  relève

que  M.  X...  produit  diverses  attestations  dont  il  résulte  que  la  cession  du  véhicule  a  été  faite  en  contrepartie  de

l'obligation  de  restitution  du  prix  de  vente  du  terrain  et  que  bien  que  contestant  l'échange,  Mme  Y...  ne  justifiait

pas  du  paiement  du  véhicule  prétendument  acheté  ;

Qu'en  statuant  ainsi,  sans  constater  l'existence  de  l'acte  juridique  portant  dation  en  paiement,  la  cour  d'appel  a

violé  les  textes  susvisés  ;

PAR  CES  MOTIFS,  et  sans  qu'il  y  ait  lieu  de  statuer  sur  le  second  moyen  :  CASSE  ET  ANNULE,  dans  toutes  ses

dispositions,  l'arrêt  rendu  le  14  mars  2003,  entre  les  parties,  par  la  cour  d'appel  de  Saint-Denis-la-Réunion  ;  remet,

en  conséquence,  la  cause  et  les  parties  dans  l'état  où  elles  se  trouvaient  avant  ledit  arrêt  et,  pour  être  fait  droit,  les

renvoie  devant  la  cour  d'appel  de  Saint-Denis-la-Réunion,  autrement  composée  ;

**Cass.  1ère  civ.,  27/01/1993,  n°91-12115  ;  Bull.  civ.  I,  n°  39**

Attendu  que  la  société  Rejanis,  créancière  de  la  société  Erisa,  a  accepté  de  recevoir  en  paiement  un  certain  nombre

de  caravanes  d'occasion,  et  qu'elle  a  rappelé  cet  accord  à  sa  débitrice  dans  une  lettre  du  12  juillet  1984,  qui

précisait  que  ces  caravanes  étaient  "  dès  à  présent  "  sa  propriété  ;  que  cette  lettre  a  été  contresignée  par  M.  X...,

dirigeant  de  la  société  Erisa  ;  que,  dès  le  lendemain,  M.  X...  a  vendu  au  comptant  ces  mêmes  caravanes  à  des  tiers

et  a  disparu  avec  les  fonds  ;  que  la  société  Rejanis,  assurée  contre  le  vol  auprès  de  la  compagnie  L'Equité,  lui  a

demandé  sa  garantie  ;

Sur  la  seconde  branche  du  moyen  unique,  qui  est  préalable  :

Vu  l'article  1322  du  Code  civil  ;

Attendu  qu'il  résulte  de  ce  texte  qu'en  dehors  des  exceptions  prévues  par  la  loi,  l'acte  sous  seing  privé  n'est

soumis  à  aucune  autre  condition  de  forme  que  la  signature  de  ceux  qui  s'obligent  ;

Attendu  que  pour  "  mettre  en  doute  ",  au  vu  de  la  lettre  précitée,  la  réalité  de  l'engagement  de  la  société  Erisa,

l'arrêt  retient  que  seule  l'inscription  usuelle  "  lu  et  approuvé  "  peut  signifier  sans  équivoque  l'approbation  du

signataire  ;

Attendu  qu'en  se  déterminant  par  un  tel  motif,  alors  que  la  mention  "  lu  et  approuvé  "  inscrite  au  bas  d'un  écrit

sous  seing  privé  constitue  une  formalité  dépourvue  de  toute  portée,  la  cour  d'appel  a  violé  le  texte  susvisé  ;

Et  sur  la  première  branche  du  moyen  :

Vu  l'article  1138  du  Code  civil  ;

Attendu  que  l'obligation  de  livrer  la  chose  est  parfaite  par  le  seul  consentement  des  parties  contractantes  et  rend

le  créancier  propriétaire  ;

Attendu  que  pour  débouter  la  société  Rejanis,  l'arrêt  énonce  encore  que  la  dation  en  paiement  n'opère  transfert  de

propriété  que  lorsque  la  chose  est  effectivement  reçue  par  celui  à  qui  elle  est  donnée  ;

Attendu  qu'en  statuant  ainsi,  alors  que  les  parties  n'avaient  pas  manifesté  la  volonté  de  déroger  à  la  règle  du

transfert  de  propriété  par  l'effet  du  seul  consentement,  la  cour  d'appel  a  violé  le  texte  susvisé  ;

PAR  CES  MOTIFS  :  CASSE  ET  ANNULE,  dans  toutes  ses  dispositions,  l'arrêt  rendu  le  9  janvier  1991,  entre  les

parties,  par  la  cour  d'appel  de  Colmar  ;  remet,  en  conséquence,  la  cause  et  les  parties  dans  l'état  où  elles  se

trouvaient  avant  ledit  arrêt  et,  pour  être  fait  droit,  les  renvoie  devant  la  cour  d'appel  de  Metz  .

**Cass.  3e  civ.,  12/01/1988,  n°86-14562  ;  Bull.  civ.  III,  n°  5**

Sur  le  premier  moyen  :

Attendu,  selon  l'arrêt  attaqué  (Toulouse,  15  avril  1986),  que  M.  Y...,  agissant  au  nom  de  la  société  civile

particulière  "  Le  Parc  de  Montgiscard  ",  dont  il  détenait  les  parts  sociales  avec  son  épouse,  a  passé  avec  Mme  X...,

gérante  de  la  société  Etablissements  Cogez,  une  promesse  de  vente  portant  sur  deux  parcelles  devant  être  loties  ;

que  l'option  n'a  pas  été  levée  dans  les  délais  prévus  mais  que,  trois  ans  plus  tard,  M.  A...,  agissant  pour  le  compte

de  la  société  Etablissements  Cogez,  a  sommé  les  époux  Y...  d'authentifier  la  vente  ;

Attendu  que  les  époux  Y...  font  grief  à  l'arrêt  d'avoir  décidé  qu'une  convention  se  substituant  à  la  précédente  avait

existé  entre  eux  et  la  société  Cogez  et  de  les  avoir  condamnés  à  des  dommages-intérêts  pour  rupture  de  contrat,

alors,  selon  le  moyen,  "  d'une  part,  qu'ayant  constaté  la  caducité  de  la  promesse  de  vente  initiale,  l'arrêt  attaqué

devait,  pour  caractériser  la  prétendue  convention  intervenue  "  courant  1983  "  et  portant  vente  au  profit  de  la

société  Cogez,  constater  l'existence  d'un  accord  sur  la  chose  et  sur  le  prix  ;  qu'en  l'occurrence,  l'arrêt  attaqué  se

borne  à  mentionner  que  les  "  nouveaux  accords  "  ne  concernaient  que  "  les  modalités  de  paiement  ",  sans  préciser

ni  quel  était  le  prix  ni,  à  supposer  que  ce  soit  le  même  que  celui  inclus  dans  la  promesse  de  vente  caduque,  quelles

étaient  les  modalités  nouvelles  de  paiement  de  ce  prix  ;  qu'ainsi,  l'arrêt  attaqué  est  dépourvu  de  base  légale  au

regard  de  l'article  1583  du  Code  civil,  alors,  d'autre  part,  que  l'arrêt  attaqué  affirme  que  "  les  nouveaux  accords  ne

concernaient  que  les  modalités  de  paiement  "  et  entérine  cependant  les  attestations  de  Me  Z...,  notaire,  et

notamment  celle  du  9  novembre  1984,  dont  il  résulte  que  le  prix  convenu  dans  la  promesse  caduque  avait  été

remplacé  par  "  une  dation  en  paiement  de  trois  lots  "  ;  que  cette  contradiction  entre  deux  motifs  de  fait  -  l'un

constatant  une  simple  modification  des  modalités  de  paiement  du  prix,  l'autre  affirmant  la  novation  du  prix  en

une  dation  en  paiement  -  entraîne  une  violation  de  l'article  455  du  nouveau  Code  de  procédure  civile  "  ;

Mais  attendu  qu'en  retenant  souverainement  que  la  chose  était  déterminée  par  un  document  d'arpentage  signé

des  deux  parties  et  que  les  nouveaux  accords,  attestés  par  le  notaire,  fixaient  les  modalités  de  paiement  du  prix,  la

cour  d'appel  a,  sans  se  contredire,  caractérisé  l'existence  d'un  accord  sur  la  chose  et  sur  le  prix  ;

D'où  il  suit  que  le  moyen  n'est  pas  fondé  ;

Sur  le  second  moyen  :

Attendu  que  les  époux  Y...  font  encore  grief  à  l'arrêt  d'avoir  tenu  compte  des  attestations  fournies  par  le  notaire

parmi  les  éléments  de  preuve  apportés  pour  établir  la  vente  contestée  alors,  selon  le  moyen,  "  d'une  part,  que  ce

notaire  ayant  indiqué  dans  ses  attestations  que  le  prix  de  vente  avait  été  converti  en  dation  en  paiement  de  trois

lots,  l'arrêt  attaqué,  qui  ne  précise  pas  les  conditions  exactes  de  cette  dation  en  paiement,  est  dépourvu  de  base

légale  au  regard  de  l'article  1243  du  Code  civil,  alors,  d'autre  part,  que  la  dation  en  paiement  impliquant  un

transfert  immédiat  de  propriété  sur  la  chose  offerte  ne  pouvait  donc  porter  sur  une  chose  future,  à  savoir  trois  lots

à  réaliser  ;  qu'en  retenant  la  validité  et  en  tous  les  cas  la  perfection  d'une  telle  convention,  l'arrêt  attaqué  a  violé

l'article  1243  du  Code  civil,  et  alors,  enfin,  que  la  vente,  pour  être  valable,  suppose  un  prix  sérieux  ;  que  l'absence

totale  de  précision  dans  les  attestations  de  Me  Z...  quant  à  l'équipement  dont  les  lots  litigieux  devaient  être

pourvus  et  quant  à  la  date  de  réalisation  du  lotissement  interdisait  de  retenir  la  prétendue  dation  comme  un

substitut  valable  du  prix  de  la  vente  et  qu'ainsi,  l'arrêt  attaqué  a  violé  derechef  l'article  1583  du  Code  civil  "  ;

Mais  attendu  que  la  dation  en  paiement,  comme  le  paiement  lui-même,  peut  être  à  terme,  et  que  la  cour  d'appel

n'était  pas  tenue  de  rechercher  d'office  l'équivalence  de  valeur  entre  la  chose  vendue  et  celle  représentant  le

paiement  ;

D'où  il  suit  que  le  moyen  n'est  pas  fondé  ;

PAR  CES  MOTIFS  :  REJETTE  le  pourvoi

**Cass.  1ère  civ.,  18/11/1997,  n°95-20471  ;  npb**

Attendu  que  Mme  de  D...,  propriétaire  d'une  importante  écurie  de  chevaux  de  course,  a  donné  mandat  à  M.  F...,

courtier  en  chevaux,  de  procéder  à  la  vente  sous  forme  de  parts  d'une  valeur  de  450  000  francs  l'une,  d'un  trotteur

à  vocation  d'étalon  estimé  18.000.000  francs,  cette  vente  étant  faite  sous  la  condition  résolutoire  que  la  fertilité  du

cheval  soit  certifiée  par  un  vétérinaire  agréé  au  plus  tard  le  30  juin  1988;  que  si  le  test  pratiqué  à  cet  effet  a  donné

des  résultats  positifs,  l'expert  commis  en  référé  a  conclu  à  une  hypofertilité  d'origine  constitutionnelle  diminuant

considérablement  et  de  façon  irréversible  l'aptitude  à  la  reproduction  de  l'étalon  vendu;  qu'au  vu  de  ces

conclusions,  les  acquéreurs  de  parts  ont  exercé  l'action  rédhibitoire  pour  vice  caché  et  que  la  cour  d'appel  de  Caen

a,  par  arrêt  du  3  octobre  1995,  fait  droit  à  leur  demande  ;

Sur  le  premier  moyen  :

Attendu  qu'il  est  fait  grief  à  cet  arrêt  d'avoir  prononcé  la  résolution  de  la  vente  des  parts  de  cet  étalon,  alors  que,

dès  lors  que  le  test  de  fertilité  prévu  au  contrat  avait  été  effectué  dans  des  conditions  non  contestées  et  avait

donné  des  résultats  positifs,  de  sorte  que  la  condition  résolutoire  imposée  par  les  acquéreurs  pour  leur  protection

ne  s'était  pas  réalisée,  les  résultats  ultérieurs  de  la  carrière  de  l'étalon,  tant  en  ce  qui  concerne  la  quantité  que  la

qualité  des  produits  obtenus,  faisaient  partie  de  l'aléa  inhérent  à  l'objet  même  de  la  vente,  et  ne  pouvaient,  en

conséquence,  donner  lieu  à  garantie;  qu'en  déclarant  néanmoins  le  vendeur  tenu  à  garantie,  la  cour  d'appel  a

violé  les  articles  1641  et  suivants  du  Code  civil  ;

Mais  attendu  que  c'est  dans  l'exercice  de  leur  pouvoir  souverain  que  les  juges  du  fond  ont  retenu  que  l'aléa

accepté  par  les  parties  résidait  uniquement  dans  la  qualité  des  produits  de  l'étalon  et  non  dans  sa  capacité  de

reproduction;  d'où  il  suit  que  le  moyen  ne  peut  être  accueilli  ;

Sur  le  deuxième  moyen,  pris  en  sa  première  branche,  telle  que  formulée  au  mémoire  en  demande  et  reproduite  en

annexe  :

Attendu  que  le  débat  n'a  pas  porté  sur  la  connaissance  qu'a  pu  avoir  Mme  de  D...  des  vices  de  l'étalon  vendu,  ni

sur  sa  qualité  de  vendeur  professionnel,  la  cour  d'appel  s'étant  bornée  à  faire  application  de  l'article  1646  du  Code

civil;  d'où  il  suit  que  le  moyen  est  sans  pertinence  ;

Sur  le  troisième  moyen  :

Attendu  qu'il  est  également  reproché  à  l'arrêt  attaqué  d'avoir  condamné  Mme  de  D...  à  rembourser  à  M.  F...,  son

mandataire,  non  seulement  le  prix  des  deux  parts  qu'il  avait  personnellement  achetées  (900  000  francs),  mais

encore  une  somme  de  675  000  francs  représentant  la  valeur  d'une  part  et  demie  reçue  à  titre  de  commission,  alors

qu'aucun  texte  n'oblige  le  mandant  à  garantir  le  mandataire  des  vices  cachés  de  la  chose  remise  à  ce  dernier  à  titre

de  rémunération;  qu'en  condamnant  la  mandante  à  "restituer"  au  mandataire  une  somme  qu'il  n'avait  pas  versée

et  qui  représentait  simplement  l'évaluation  du  bien  constituant  la  rémunération  convenue,  la  cour  d'appel  a  privé

sa  décision  de  base  légale  au  regard  des  articles  1184,  1641  et  1999  du  Code  civil  ;

Mais  attendu  que  la  dation  en  paiement  étant  un  acte  translatif  à  titre  onéreux,  son  bénéficiaire  peut  exercer

l'action  en  garantie  pour  vice  rédhibitoire,  d'où  il  suit  que  le  troisième  moyen  n'est  pas  davantage  fondé  ;

Mais  sur  le  deuxième  moyen,  pris  en  ses  deuxième  et  troisième  branches  :

Vu  l'article  1646  du  Code  civil  ;

Attendu  que  l'arrêt  retient  qu'il  peut  être  demandé  à  Mme  de  D...  les  frais  occasionnés  par  la  vente,  à  savoir  les

intérêts  des  sommes  empruntées  par  les  acheteurs  et  ceux  des  sommes  immobilisées  en  vue  des  achats  litigieux  ;

Attendu  qu'en  statuant  ainsi,  alors  que  les  frais  exposés  par  l'acheteur  en  vue  de  disposer  des  sommes  nécessaires

au  paiement  du  prix  ne  sont  pas  liées  directement  à  la  conclusion  de  la  vente,  la  cour  d'appel  a  violé  le  texte

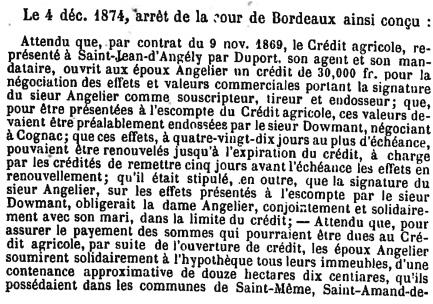
susvisé  ;

PAR  CES  MOTIFS  :  CASSE  ET  ANNULE,  mais  seulement  en  ses  dispositions  relatives  à  la  condamnation  de  la

venderesse  au  paiement  des  intérêts  des  sommes  empruntées  par  les  acquéreurs  et  des  intérêts  afférents  au

capital  immobilisé,  l'arrêt  rendu  le  3  octobre  1995,  entre  les  parties,  par  la  cour  d'appel  de  Caen;

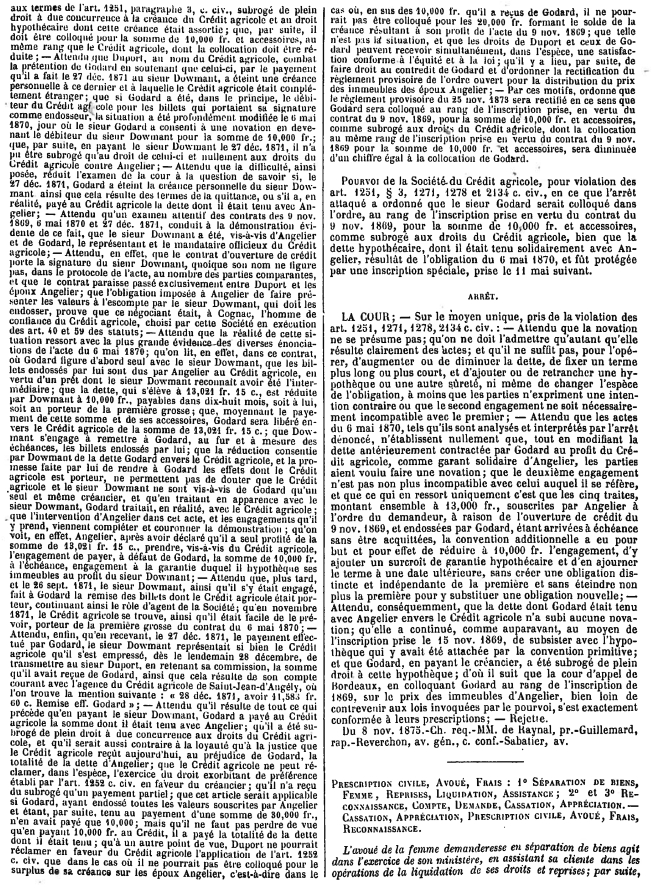
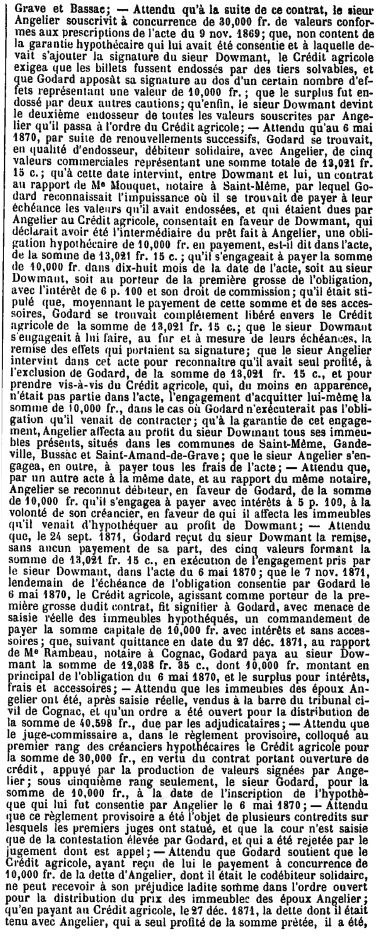
Thème  n°2  :**Novation**



**EXERCICE  :  Mise  en  perspective  des  quatre  arrêts  suivants  et  recherche  d’une**

**formulation  synthétisant  le  dernier  état  de  cette  jurisprudence**

**Req.,  08/11/1875,  DP  1875.1.438**



**Cass.  1ère  civ.,  20/11/1967,  D.  1969,  jur.,  321,  n.  N.  Gomaa**

Sur  le  moyen  unique,  pris  en  ses  deuxième  et  troisième  branches  :

Vu  les  articles  1134  et  1271  du  Code  civil  ;

Attendu  que  la  novation  ne  se  présume  pas  ;  qu'elle  doit  résulter  clairement  des  actes  ;  et  qu'en  cas  d'emprunt,  il

ne  suffit  pas,  pour  l'opérer,  de  modifier  les  modalités  de  remboursement  ;

Attendu  que  M.  X...  et  Mme  Y...  ont  obtenu  le  17  juillet  1984  un  prêt  immobilier  d'un  montant  de  380  000  francs  au

taux  de  8  %  ;  que  ce  taux  était  un  taux  préférentiel,  M.  X...  étant  salarié  de  la  banque  ;  qu'il  était  prévu  au  contrat

qu'en  cas  de  cessation  d'activité  de  l'emprunteur  ou  du  co-emprunteur  à  la  banque,  le  taux  du  prêt  serait  ramené

au  taux  pratiqué  normalement  pour  cette  catégorie  de  prêt  au  moment  de  l'accord  ;  que  M.  X...  a  quitté  la  banque

dès  1984,  et  le  taux  du  prêt  a  été  porté  conformément  au  contrat  à  11,9  %  à  partir  de  mars  1985  ;  que,  M.  X...  ayant

cessé  de  payer  les  échéances  en  juillet  1992,  et  fait  l'objet  d'une  procédure  de  liquidation  judiciaire,  la  banque  s'est

alors  retournée  contre  Mme  Y...  ;

Attendu  que,  pour  rejeter  la  demande  de  la  banque,  la  cour  d'appel  retient  que  la  durée  du  contrat  a  été  modifiée,

avec  effet  au  25  février  1985,  pour  être  réduite  de  264  à  180  mois,  que  cette  réduction,  jointe  à  l'augmentation  du

taux  d'intérêt,  même  à  supposer  celle-ci  légalement  admissible,  conduit  à  une  modification  importante  de  la

charge  mensuelle  de  remboursement,  de  nature  à  bouleverser  l'équilibre  financier  du  contrat,  et  que  la  charge

financière  mensuelle  du  crédit  constitue  une  modification  essentielle  des  éléments  du  contrat  entraînant  une

novation  par  changement  de  dette  ;

Qu'en  se  déterminant  ainsi,  alors  qu'il  ne  résulte  pas  de  ce  qui  précède  que  la  dette,  au  remboursement  de  laquelle

est  tenue  Mme  Y...  en  sa  qualité  de  co-emprunteur,  a  fait  l'objet  d'une  novation,  la  cour  d'appel  a  violé  les  textes

susvisés  ;

PAR  CES  MOTIFS,  et  sans  qu'il  y  ait  lieu  de  statuer  sur  la  première  branche  du  moyen  :  CASSE  ET  ANNULE,

dans  toutes  ses  dispositions,  l'arrêt  rendu  le  27  septembre  1995,  entre  les  parties,  par  la  cour  d'appel  d'Agen  ;

remet,  en  conséquence,  la  cause  et  les  parties  dans  l'état  où  elles  se  trouvaient  avant  ledit  arrêt  et,  pour  être  fait

droit,  les  renvoie  devant  la  cour  d'appel  de  Bordeaux.

**Cass.  1ère  civ.,02/12/1997,  n°95-21315  ;  Bull.  civ.  I,  n°  345**

Vu  les  articles  1134  et  1271  du  Code  civil  ;

Attendu  que  la  novation  ne  se  présume  pas  ;  qu'elle  doit  résulter  clairement  des  actes  ;  et  qu'en  cas  d'emprunt,  il

ne  suffit  pas,  pour  l'opérer,  de  modifier  les  modalités  de  remboursement  ;

Attendu  que  M.  X...  et  Mme  Y...  ont  obtenu  le  17  juillet  1984  un  prêt  immobilier  d'un  montant  de  380  000  francs  au

taux  de  8  %  ;  que  ce  taux  était  un  taux  préférentiel,  M.  X...  étant  salarié  de  la  banque  ;  qu'il  était  prévu  au  contrat

qu'en  cas  de  cessation  d'activité  de  l'emprunteur  ou  du  co-emprunteur  à  la  banque,  le  taux  du  prêt  serait  ramené

au  taux  pratiqué  normalement  pour  cette  catégorie  de  prêt  au  moment  de  l'accord  ;  que  M.  X...  a  quitté  la  banque

dès  1984,  et  le  taux  du  prêt  a  été  porté  conformément  au  contrat  à  11,9  %  à  partir  de  mars  1985  ;  que,  M.  X...  ayant

cessé  de  payer  les  échéances  en  juillet  1992,  et  fait  l'objet  d'une  procédure  de  liquidation  judiciaire,  la  banque  s'est

alors  retournée  contre  Mme  Y...  ;

Attendu  que,  pour  rejeter  la  demande  de  la  banque,  la  cour  d'appel  retient  que  la  durée  du  contrat  a  été  modifiée,

avec  effet  au  25  février  1985,  pour  être  réduite  de  264  à  180  mois,  que  cette  réduction,  jointe  à  l'augmentation  du

taux  d'intérêt,  même  à  supposer  celle-ci  légalement  admissible,  conduit  à  une  modification  importante  de  la

charge  mensuelle  de  remboursement,  de  nature  à  bouleverser  l'équilibre  financier  du  contrat,  et  que  la  charge

financière  mensuelle  du  crédit  constitue  une  modification  essentielle  des  éléments  du  contrat  entraînant  une

novation  par  changement  de  dette  ;

Qu'en  se  déterminant  ainsi,  alors  qu'il  ne  résulte  pas  de  ce  qui  précède  que  la  dette,  au  remboursement  de  laquelle

est  tenue  Mme  Y...  en  sa  qualité  de  co-emprunteur,  a  fait  l'objet  d'une  novation,  la  cour  d'appel  a  violé  les  textes

susvisés  ;

PAR  CES  MOTIFS,  et  sans  qu'il  y  ait  lieu  de  statuer  sur  la  première  branche  du  moyen  :  CASSE  ET  ANNULE,

dans  toutes  ses  dispositions,  l'arrêt  rendu  le  27  septembre  1995,  entre  les  parties,  par  la  cour  d'appel  d'Agen  ;

remet,  en  conséquence,  la  cause  et  les  parties  dans  l'état  où  elles  se  trouvaient  avant  ledit  arrêt  et,  pour  être  fait

droit,  les  renvoie  devant  la  cour  d'appel  de  Bordeaux.

**Cass.  1ère  civ.,  02/03/1999,  N°97-12630  ;  npb**

Sur  le  moyen  unique  :

Attendu  que,  le  24  mars  1992,  la  Caisse  régionale  de  Crédit  agricole  mutuel  Sud-Méditerranée  a  consenti  aux

époux  X...  un  prêt  de  933  000  francs,  dont  le  remboursement  était  garanti  par  une  assurance  décès-invalidité

souscrite  auprès  de  la  Caisse  nationale  de  prévoyance  (CNP)  ;  que  ce  prêt,  dit  de  "restructuration",  faisait  suite  à

un  autre  prêt  consenti  par  la  banque,  déjà  garanti  par  la  CNP,  lui-même  restructurant  des  prêts  antérieurs  ;  qu'à

compter  du  20  juin  1992,  M.  X...  a  été  en  arrêt  de  maladie  ;  que  les  époux  X...  ayant  cessé  leurs  règlements,  la

banque  les  a  assignés  en  paiement  des  mensualités  impayées  du  capital  restant  dû,  d'une  indemnité  et  des

intérêts  de  retard  ;  que  ceux-ci  ont  formé  une  action  en  garantie  contre  la  CNP  qui  a  opposé  l'absence  de  garantie

prévue  au  contrat  pendant  la  durée  d'attente  de  six  mois,  à  compter  de  la  prise  d'effet  de  l'assurance  ;  que  l'arrêt

attaqué  (Montpellier,  18  décembre  1996)  a  dit  que  la  CNP  n'était  pas  tenue  de  garantir,  au  titre  de  l'assurance

décès-invalidité,  la  défaillance  des  époux  X...  et  a  accueilli  les  demandes  de  la  banque  ;

Attendu  qu'il  est  fait  grief  à  l'arrêt  d'avoir  ainsi  statué,  alors  que  la  volonté  de  nover  doit  résulter  clairement  de

l'acte  invoqué  ;  qu'en  l'espèce,  M.  X...  faisait  valoir  qu'une  assurance  en  couverture  de  prêts  avait  été  conclue  avec

la  CNP  le  24  juillet  1991  et  que  la  renégociation  postérieure  des  prêts,  si  elle  a  modifié  le  montant  des

engagements,  ne  pouvait  faire  courir  à  nouveau  le  délai  de  six  mois  d'absence  de  garantie  prévu  par  ladite

assurance,  dès  lors  que  la  situation  de  M.  X...  était  parfaitement  connue  de  son  assureur  ;  que  la  restructuration

du  prêt  par  contrat  du  24  mars  1992,  se  définissant  lui-même  comme  un  "prêt  de  restructuration",  démontrait  qu'il

s'agissait  d'une  même  créance,  seules  les  modalités  du  prêt  se  trouvant  modifiées  ;  qu'en  ne  s'expliquant  pas  sur

ces  conclusions,  quand  une  modification  dans  le  montant  de  la  dette  ne  suffit  pas  à  caractériser  la  novation  et

quand  M.  X...  n'avait  pas  expressément  renoncé  à  se  prévaloir  de  l'expiration  de  la  période  d'attente  de  six  mois

prévue  par  le  contrat  du  24  juillet  1991,  la  cour  d'appel  n'a  pas  donné  de  base  légale  à  sa  décision  au  regard  des

articles  1271  et  1273  du  Code  civil  ;

Mais  attendu  que  la  cour  d'appel,  par  motifs  propres  et  adoptés,  a  énoncé  que  le  contrat  de  prêt  du  24  mars  1992

dit  "de  restructuration"  s'était  substitué  à  un  précédent  prêt,  qu'il  avait  éteint  les  obligations  résultant  de  celui-ci

et  avait  créé  pour  les  époux  X...  une  dette  nouvelle  ;  qu'elle  en  a  justement  déduit  la  novation  du  contrat  de  prêt  ;

qu'ensuite,  elle  a  retenu,  par  un  motif  non  critiqué,  que  le  contrat  d'assurance  était  l'accessoire  du  contrat  de  prêt  ;

qu'ainsi,  et  sans  avoir  à  effectuer  de  plus  amples  recherches,  elle  a  légalement  justifié  sa  décision  ;

PAR  CES  MOTIFS  :  REJETTE  le  pourvoi  ;