

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|--|--------|
| AVANT-PROPOS | V |
| INTRODUCTION | 1 |
| I. — Nécessité d'une réforme du droit des fiducies (1) | 1 |
| II. — Objectifs de la réforme (3) | 3 |
| A. — Écarter les difficultés d'interprétation de la fiducie du C.c.B.C. (5) | 4 |
| B. — Définir clairement l'institution fiduciaire (6) | 5 |
| C. — Élargir le champ d'application de la fiducie (7)... | 6 |
| III. — Mise en œuvre des objectifs (8) | 6 |
| IV. — Plan de l'ouvrage (10)..... | 7 |
| A. — La place de la fiducie dans l'ordonnement juridique du Québec (11)..... | 8 |
| B. — La création de la fiducie (13) | 9 |
| C. — L'administration de la fiducie (14)..... | 9 |
| D. — La modification et l'extinction de la fiducie (15). | 10 |
| PARTIE I — LA PLACE DE LA FIDUCIE DANS L'ORDONNANCEMENT JURIDIQUE DU QUÉBEC | 11 |
| CHAPITRE I — LE NOUVEAU FONDEMENT DE LA FIDUCIE (17) | 13 |
| Section 1 — Les théories relatives à la nature de la fiducie du C.c.B.C. (19)..... | 14 |
| Parag. 1 — Le système du droit réel du bénéficiaire (22)..... | 16 |
| Parag. 2 — Le système du droit réel du fiduciaire (23) | 17 |

| | |
|--|----|
| §1 — L'arrêt <i>Curran c. Davis</i> (24) | 17 |
| §2 — L'apport de Mignault (25)..... | 18 |
| §3 — L'arrêt <i>Royal Trust Co. c. Tucker</i> (28)..... | 20 |
| Parag. 3 — Le système de l'institution (30) | 21 |
| Parag. 4 — Le système du patrimoine d'affectation (31)..... | 24 |
| Section 2 — L'intégration des théories du patrimoine au <i>Code civil du Québec</i> (34) | 26 |
| Parag. 1 — La théorie classique (36)..... | 27 |
| §1 — Approche et critique de la théorie (37) | 27 |
| §2 — Intégration de la théorie (39)..... | 29 |
| Parag. 2 — La théorie moderne (42) | 33 |
| §1 — Approche de la théorie (43)..... | 34 |
| §2 — Intégration de la théorie (47)..... | 36 |
| §3 — Conséquences de l'intégration (49)..... | 39 |
| CHAPITRE II — LE RÔLE DE LA COMMON LAW (58)..... | 51 |
| Section 1 — Dans la fiducie du <i>Code civil du Bas Canada</i> (60). | 53 |
| Parag. 1 — En rapport avec les origines de la fiducie (60) | 53 |
| Parag. 2 — En rapport avec l'interprétation de la fiducie (63)... | 56 |
| Section 2 — Dans la fiducie du <i>Code civil du Québec</i> (73) | 63 |
| Parag. 1 — En rapport avec les sources de la fiducie (73) | 63 |
| Parag. 2 — En rapport avec l'interprétation de la nouvelle fiducie (75) | 66 |
| CHAPITRE III — LA CLASSIFICATION DES FIDUCIES (79).. | 73 |
| Section 1 — Selon leur affectation (79) | 73 |
| Parag. 1 — La fiducie personnelle (82)..... | 76 |
| §1 — Nature (82) | 76 |
| §2 — Règles particulières (87) | 79 |
| Parag. 2 — La fiducie d'utilité privée (88)..... | 79 |
| §1 — Sortes (88) | 79 |
| A. — La fiducie à vocation commerciale (91) | 81 |
| i) Fiducies constituées en vue de réaliser un profit (94) | 84 |
| a) Fiducie-entreprise (95) | 84 |
| b) Fiducie d'investissement (96)..... | 85 |
| c) Fiducie d'opérations immobilières (fiducie de placement immobilier) (99). | 87 |
| ii) Fiducies constituées en vue de procurer un avantage à des personnes déterminées (101) | 89 |
| a) Fiducie de retraite (102) | 90 |
| b) Fiducie d'achat-vente entre associés (103) | 92 |
| c) Fiducie d'achat d'actions (104) | 92 |

| | |
|---|---------|
| d) Fiducie-sûreté (105) | 92 |
| e) Fiducie de portage d'actions (106) | 97 |
| f) <i>Voting trust</i> (108) | 98 |
| B. — La fiducie à vocation non commerciale (109)..... | 99 |
| a) Fiducie environnementale (112.1)..... | 101 |
| b) Fiducie de protection d'actifs (113) | 102 |
| §2 — Règles particulières (115) | 106 |
| Parag. 3 — La fiducie d'utilité sociale (116) | 107 |
| §1 — Nature (117)..... | 107 |
| §2 — Règles particulières (118) | 108 |
| Parag. 4 — La fondation (119)..... | 108 |
| §1 — Nature (123)..... | 111 |
| §2 — Règles particulières (126)..... | 113 |
| A. — Fondation constituée sous forme de fiducie d'utilité sociale (127)..... | 113 |
| B. — Fondation constituée sous forme de personne morale (128) | 114 |
| Section 2 — Selon leur mode d'établissement (129) | 115 |
| Parag. 1 — La fiducie conventionnelle (133) | 117 |
| Parag. 2 — La fiducie testamentaire (134)..... | 118 |
| Parag. 3 — La fiducie légale (135) | 118 |
| Parag. 4 — La fiducie judiciaire (140)..... | 123 |
| PARTIE II — LA CRÉATION ET LA VIE DE LA FIDUCIE | 129 |
| CHAPITRE I — LES ÉLÉMENTS CONSTITUTIFS DE LA FIDUCIE (146) | 131 |
| Section 1 — La constitution d'un patrimoine (149)..... | 134 |
| Section 2 — La transmission de biens par le constituant à ce patrimoine (152)..... | 138 |
| Section 3 — La détention des biens par le fiduciaire (156) | 147 |
| Section 4 — L'affectation des biens à une fin permise par la loi (158) | 148 |
| CHAPITRE II — LA CONSTITUTION DE LA FIDUCIE (160)..... | 151 |
| Section 1 — Règles de forme (165) | 158 |
| Parag. 1 — La fiducie constituée par contrat à titre onéreux (166) | 158 |
| Parag. 2 — La fiducie constituée par acte ou contrat à titre gratuit (167)..... | 159 |
| §1 — Règles générales (167)..... | 159 |
| §2 — Fiducie par don manuel (170)..... | 162 |

| | |
|---|-----|
| Section 2 — <i>Trusts</i> de common law (170.1) | 164 |
| Parag. 1 — L’ <i>implied trust</i> (172)..... | 166 |
| Parag. 2 — La déclaration unilatérale de <i>trust</i> (178)..... | 170 |
| CHAPITRE III — L’AUGMENTATION DE LA FIDUCIE (181.1) | 175 |
| Section 1 — Nature du processus d’augmentation (181.2) | 175 |
| Section 2 — Effets de l’acte d’augmentation (181.7)..... | 178 |
| CHAPITRE IV — LES ACTEURS DE LA FIDUCIE (182) | 181 |
| Section 1 — Le constituant (184)..... | 181 |
| Parag. 1 — Capacité (184)..... | 181 |
| Parag. 2 — Rôle (189)..... | 183 |
| Section 2 — Le fiduciaire (190) | 184 |
| Parag. 1 — Qualités requises (191) | 184 |
| Parag. 2 — Désignation (197) | 194 |
| §1 — Par le constituant (198) | 195 |
| §2 — Par le tribunal (200) | 196 |
| §3 — Défaut de fiduciaire et common law (206) | 201 |
| Parag. 3 — Cessation des fonctions (208)..... | 201 |
| §1 — Le décès (212)..... | 203 |
| §2 — La démission (213)..... | 204 |
| §3 — La faillite ou l’ouverture d’un régime de protection (215)..... | 205 |
| §4 — Le remplacement (216) | 206 |
| Section 3 — Le bénéficiaire (218)..... | 210 |
| Parag. 1 — Nécessité d’un bénéficiaire? (219) | 210 |
| Parag. 2 — Qualités requises (225) | 213 |
| §1 — Règles générales (227)..... | 214 |
| §2 — Règles propres à la fiducie à titre gratuit (230)..... | 219 |
| Parag. 3 — Modes de désignation (232)..... | 221 |
| §1 — Par le constituant (233) | 221 |
| §2 — Par l’exercice d’une faculté d’élire (236)..... | 222 |
| A. — Règles générales (239)..... | 225 |
| B. — Règles propres à la fiducie d’utilité sociale (245) .. | 230 |
| C. — Règles propres à la fiducie personnelle et d’utilité privée (246)..... | 231 |
| Parag. 4 — Droits du bénéficiaire à l’égard des avantages de la fiducie (247)..... | 232 |
| §1 — Nature du droit (248)..... | 232 |
| §2 — Certitude du droit (251)..... | 234 |
| §3 — Transmissibilité du droit (254)..... | 236 |

| | |
|---|------------|
| Parag. 5 — Droit d'option (268) | 246 |
| §1 — La présomption d'acceptation (269) | 247 |
| §2 — La renonciation aux avantages de la fiducie (272) ... | 248 |
| §3 — Les effets de la renonciation (277) | 251 |
| Section 4 — Le protecteur | 256 |
| PARTIE III — L'ADMINISTRATION DE LA FIDUCIE | 259 |
| CHAPITRE I — L'EXERCICE DE L'ADMINISTRATION | |
| FIDUCIAIRE (288) | 265 |
| Section 1 — Les fonctions du fiduciaire (290)..... | 266 |
| Parag. 1 — L'objectif : les trois axes de l'administration fiduciaire (292) | 269 |
| §1 — La conservation des biens (293) | 270 |
| §2 — La fructification des biens (294)..... | 271 |
| §3 — L'accroissement du patrimoine ou la réalisation de l'affectation (295) | 272 |
| Parag. 2 — Les moyens de réalisation : les pouvoirs du fiduciaire (297) | 272 |
| §1 — Le pouvoir d'aliéner les biens fiduciaires (298) | 273 |
| §2 — Les autres pouvoirs (301) | 276 |
| Section 2 — Les obligations du fiduciaire (303)..... | 279 |
| Parag. 1 — Les obligations générales de prudence, de diligence et de loyauté (304) | 279 |
| Parag. 2 — L'obligation d'agir dans l'intérêt du bénéficiaire (308) | 285 |
| Parag. 3 — L'obligation d'agir avec impartialité (309) | 287 |
| §1 — Les règles du <i>Code civil du Québec</i> (309)..... | 287 |
| §2 — La <i>even hand rule</i> de la common law (314) | 294 |
| CHAPITRE II — L'ENCADREMENT DE | |
| L'ADMINISTRATION FIDUCIAIRE (318)..... | 297 |
| Section 1 — La responsabilité de l'administration à l'égard des tiers (319) | 297 |
| Parag. 1 — La responsabilité du fiduciaire (321)..... | 298 |
| §1 — L'administration clandestine (323) | 299 |
| §2 — L'excès de pouvoirs (324) | 300 |
| §3 — L'acte frauduleux (330) | 304 |
| Parag. 2 — La responsabilité du bénéficiaire (331) | 306 |
| Section 2 — Les mesures spéciales (334) | 308 |
| Parag. 1 — L'administration fiduciaire collective (335)..... | 308 |
| §1 — La prise de décision (336)..... | 308 |
| §2 — La responsabilité des cofiduciaires (340) | 311 |
| §3 — La délégation de pouvoirs (344) | 314 |

XII *Droit des fiducies*

| | |
|--|------------|
| Parag. 2 — Les règles comptables de l'administration (345).... | 315 |
| §1 — L'imputation et la distribution du revenu (349)..... | 318 |
| §2 — L'imputation des dépenses (351) | 320 |
| A. — Les dépenses relatives à l'administration fiduciaire (352) | 321 |
| B. — Les dépenses relatives aux biens du patrimoine (354) | 322 |
| C. — Les dépenses relatives à la protection des droits du bénéficiaire (361) | 328 |
| CHAPITRE III — LE CONTRÔLE DE L'ADMINISTRATION FIDUCIAIRE (362) | 331 |
| Section 1 — Les mesures techniques de contrôle (363) | 332 |
| Parag. 1 — La constitution d'une garantie par le fiduciaire (364) | 332 |
| Parag. 2 — L'inventaire (366) | 334 |
| Parag. 3 — La reddition de compte (371) | 337 |
| §1 — Le compte annuel (372) | 338 |
| §2 — Le compte définitif (374) | 340 |
| Section 2 — La surveillance de l'administration (377) | 342 |
| Parag. 1 — Le régime de surveillance privée (378) | 342 |
| §1 — L'organisation de la surveillance (379)..... | 343 |
| §2 — L'étendue des droits de surveillance (383) | 347 |
| Parag. 2 — Le régime de surveillance institutionnelle (385) .. | 349 |
| §1 — L'étendue des droits de surveillance (386) | 350 |
| §2 — Les organismes de surveillance (387) | 351 |
| PARTIE IV — LA MODIFICATION ET L'EXTINCTION DE LA FIDUCIE..... | 353 |
| CHAPITRE I — LES MODIFICATIONS À LA FIDUCIE (396). | 355 |
| Section 1 — Modification à l'affectation fiduciaire: cas de la fiducie d'utilité sociale (399) | 356 |
| Section 2 — Modification aux règles de l'administration fiduciaire: fiducies personnelles et d'utilité privée (401)..... | 357 |
| Parag. 1 — La modification judiciaire (403)..... | 363 |
| Parag. 2 — La modification unilatérale ou conventionnelle (407)..... | 367 |
| §1 — Par le fiduciaire (408)..... | 367 |
| §2 — Par la conclusion d'un acte accessoire (411) | 372 |
| Section 3 — Institutions voisines de common law (417) | 376 |
| Parag. 1 — La <i>cy-près doctrine</i> (418) | 376 |
| §1 — Nature (420) | 377 |
| §2 — Cas d'application (423) | 379 |

| | |
|---|------------|
| §3 — Applicabilité à la fiducie québécoise? (425)..... | 381 |
| Parag. 2 — Le mécanisme de <i>variation of trust</i> (431) | 386 |
| §1 — Sortes (432)..... | 386 |
| §2 — Applicabilité à la fiducie québécoise? (435)..... | 388 |
| CHAPITRE II — L’EXTINCTION DE LA FIDUCIE (436) | 391 |
| Section 1 — Durée de la fiducie (438)..... | 392 |
| Parag. 1 — Fiducie personnelle (439)..... | 392 |
| §1 — Durée maximale de la fiducie (440) | 392 |
| §2 — Délai maximal d’ouverture (445) | 396 |
| Parag. 2 — Fiducies d’utilité privée et d’utilité sociale (447) ... | 397 |
| Section 2 — Modes d’extinction (448) | 397 |
| Parag. 1 — Extinction résultant de l’acte constitutif (450) | 399 |
| Parag. 2 — Extinction judiciaire (451)..... | 402 |
| Parag. 3 — Extinction résultant de la caducité du droit du bénéficiaire (452) | 404 |
| Parag. 4 — Extinction résultant de la faillite de la fiducie (455.1) | 406 |
| Section 3 — Possibilité d’extinction par la volonté des acteurs de la fiducie (456)..... | 409 |
| Parag. 1 — Extinction par la volonté du constituant (457) | 409 |
| Parag. 2 — Extinction par le fiduciaire (459) | 411 |
| Parag. 3 — Extinction résultant d’une convention des bénéficiaires (464)..... | 417 |
| Section 4 — Effets de l’extinction (469)..... | 420 |
| Parag. 1 — Obligation de rendre compte (470) | 420 |
| Parag. 2 — Obligation de faire remise des biens (471)..... | 421 |
| §1 — Les bénéficiaires de la remise (472) | 421 |
| A. — La remise au bénéficiaire ultime de la fiducie (473)..... | 422 |
| B. — La dévolution au constituant ou à ses héritiers (475)..... | 424 |
| C. — La dévolution à une autre fiducie (478) | 427 |
| §2 — Le mode d’exécution de la remise ou de la dévolution (480)..... | 428 |
| A. — La remise (481) | 429 |
| B. — La dévolution par voie de déclaration (482) | 433 |
| PARTIE V — LE DROIT INTERNATIONAL PRIVÉ ET LA FIDUCIE..... | 435 |
| BIBLIOGRAPHIE..... | 437 |
| TABLE DE LA JURISPRUDENCE | 451 |
| TABLE DE LA LÉGISLATION | 457 |
| INDEX ANALYTIQUE | 463 |