

**LES
CARRÉS**



**2022-2023
21^e édition**

L'essentiel du **DROIT DE LA FAMILLE**

**Intègre la loi
visant à réformer
l'adoption et
celle relative au
choix du nom issu
de la filiation**

Corinne Renault-Brahinsky

Gualino un savoir-faire de **Lextenso**

2022-2023
21^e édition

L'essentiel

du

DROIT DE LA FAMILLE

Corinne Renault-Brahinsky

 *Gualino* un savoir-faire de
 Lextenso

LES CARRÉS



Cette collection de livres présente de manière synthétique, rigoureuse et pratique l'ensemble des connaissances que l'étudiant doit posséder sur le sujet traité. Elle couvre :

- le Droit et la Science Politique,
- les Sciences économiques,
- les Sciences de gestion,
- les concours de la Fonction publique.

Corinne Renault-Brahinsky, est Docteure en droit et auteure de nombreux livres de droit à destination des étudiants en droit (licence et master). Retrouvez-la sur Twitter (@CorinneRB) ou sur Facebook (L'auteur Corinne Renault-Brahinsky).

Du même auteur, chez le même éditeur :

Collection « Carrés Rouge »

- L'essentiel du Droit de la peine, 3^e éd. 2022.
- L'essentiel du Droit des personnes, 16^e éd. 2022-2023.
- L'essentiel du Droit de la famille, 21^e éd. 2022-2023.
- L'essentiel du Droit des obligations, 18^e éd. 2022-2023.
- L'essentiel de la Procédure pénale, 22^e éd. 2022-2023.
- L'essentiel du Droit des successions, 14^e éd. 2022-2023.
- L'essentiel du Droit des régimes matrimoniaux, 14^e éd. 2022-2023.
- L'essentiel des Grands arrêts du droit des obligations, 4^e éd. 2022-2023.
- L'essentiel de la Réforme du droit des obligations, 2^e éd. 2018.

Collection « Mémentos »

- Droit des régimes matrimoniaux, 13^e éd. 2022-2023.
- Droit des obligations, 19^e éd. 2022-2023.
- Procédure pénale, 23^e éd. 2022-2023.
- Droit des personnes et de la famille, 21^e éd. 2022-2023.
- Droit des successions, 13^e éd. 2022-2023.

Collection « Droit en poche »

- La réforme de la justice des mineurs, 2^e éd. 2021.
- La loi de programmation 2018-2022 et de réforme pour la justice décryptée, 2019.
- Le nouveau divorce sans juge, 2017.
- Le nouveau droit des contrats, 2^e éd. 2018.



© 2022, Gualino, Lextenso
1, Parvis de La Défense
92044 Paris La Défense Cedex
EAN 9782297176354

Suivez-nous sur



www.gualino.fr

Contactez-nous gualino@lextenso.fr

PRÉSENTATION

L'ensemble des connaissances indispensables à la compréhension du droit de la famille est présenté dans cet ouvrage de façon claire et structurée en deux parties :

- la première sur le **couple** : les développements portent sur le **concubinage** (notion, effets), le pacte civil de solidarité (conditions, effets, dissolution) et le **mariage** (conditions, effets personnels, rapports pécuniaires, divorce) ;
- la deuxième partie est relative à la **filiation** : quels sont les principes généraux applicables au droit de la filiation ? Comment établir et prouver la filiation d'un enfant ? Quelles actions relatives à la filiation sont possibles ? Des développements spécifiques sont également consacrés à l'adoption et à l'assistance médicale à la procréation.

Cet ouvrage s'adresse aux étudiants en licence et master Droit ainsi qu'aux candidats des concours des professions judiciaires et juridiques.

L'ouvrage est à jour de la *loi n°2022-219 du 21 février 2022 visant à réformer l'adoption, de la loi n°2022-140 du 7 février 2022 relative à la protection des enfants et de la loi n°2022-301 du 2 mars 2022 relative au choix du nom issu de la filiation.*

Avertissement

Sauf précision contraire, les articles cités sont ceux du Code civil.

PLAN DE COURS

| | |
|--|-----------|
| Présentation | 3 |
| Introduction – La notion de famille | 17 |
| <hr/> | |
| 1 – Les notions d’alliance et de parenté | 17 |
| ■ <i>L’alliance</i> | 17 |
| ■ <i>La parenté</i> | 17 |
| a) La parenté en ligne directe | 17 |
| b) La parenté en ligne collatérale | 18 |
| 2 – Les effets de l’alliance et de la parenté : l’obligation alimentaire | 18 |
| ■ <i>Le domaine de l’obligation alimentaire</i> | 18 |
| a) Le lien de parenté ou d’alliance auquel la loi attache l’obligation alimentaire | 18 |
| b) Le besoin du créancier | 18 |
| c) Les ressources du débiteur | 19 |
| ■ <i>Les caractères de l’obligation alimentaire</i> | 19 |
| ■ <i>L’exécution de l’obligation alimentaire</i> | 19 |

PARTIE 1

Le couple

| | |
|---|-----------|
| Chapitre 1 – La notion de concubinage | 23 |
| 1 – <i>L'absence de condition relative à la différence de sexe</i> | 23 |
| 2 – <i>L'existence de relations sexuelles</i> | 23 |
| 3 – <i>La communauté de vie</i> | 24 |
| 4 – <i>La stabilité et la durée des relations</i> | 24 |
| Chapitre 2 – Les effets du concubinage | 25 |
| 1 – <i>La preuve du concubinage</i> | 25 |
| 2 – <i>Les rapports personnels entre concubins</i> | 25 |
| 3 – <i>Les rapports pécuniaires entre concubins</i> | 26 |
| ■ <i>La propriété des biens des concubins</i> | 26 |
| ■ <i>Les dettes des concubins</i> | 26 |
| ■ <i>Les conventions de concubinage</i> | 26 |
| 4 – <i>La dissolution du concubinage</i> | 27 |
| ■ <i>Les aspects personnels de la dissolution du concubinage</i> | 27 |
| ■ <i>Les aspects patrimoniaux de la dissolution du concubinage</i> | 27 |
| ■ <i>Les droits du concubin survivant</i> | 28 |
| Chapitre 3 – Le pacte civil de solidarité (pacs) | 29 |
| 1 – <i>Les conditions de la conclusion d'un pacte civil de solidarité</i> | 29 |
| ■ <i>Quant aux personnes</i> | 29 |
| ■ <i>Quant à la procédure</i> | 30 |
| a) <i>La convention</i> | 30 |
| b) <i>La déclaration conjointe</i> | 30 |

| | |
|--|-----------|
| 2 – Les effets du pacte civil de solidarité | 31 |
| ■ <i>Les devoirs réciproques</i> | 31 |
| ■ <i>La propriété des biens</i> | 32 |
| ■ <i>La présomption mobilière</i> | 33 |
| ■ <i>Les dettes des partenaires</i> | 33 |
| 3 – La dissolution du pacte civil de solidarité | 33 |
| ■ <i>Les causes et modalités de la dissolution</i> | 34 |
| ■ <i>Les effets de la dissolution</i> | 34 |
| Chapitre 4 – Les conditions du mariage | 37 |
| 1 – Les conditions de fond du mariage | 37 |
| ■ <i>Le sexe des futurs époux</i> | 37 |
| ■ <i>L'exigence d'un âge minimum</i> | 37 |
| ■ <i>Le consentement des futurs époux</i> | 37 |
| ■ <i>La capacité des époux</i> | 38 |
| a) <i>Le mariage des mineurs</i> | 38 |
| b) <i>Le mariage des majeurs protégés</i> | 38 |
| ■ <i>Les cas d'empêchement au mariage</i> | 38 |
| 2 – La célébration du mariage | 39 |
| ■ <i>Les conditions préalables à la célébration</i> | 39 |
| a) <i>La production des pièces</i> | 39 |
| b) <i>La publication</i> | 39 |
| c) <i>L'audition des époux</i> | 39 |
| ■ <i>Les conditions concomitantes à la célébration</i> | 40 |
| a) <i>La publicité</i> | 40 |
| b) <i>La compétence de l'officier d'état civil</i> | 40 |
| c) <i>La présence des époux</i> | 40 |
| d) <i>La célébration du mariage</i> | 40 |
| ■ <i>Les preuves du mariage</i> | 41 |

| | |
|--|-----------|
| 3 – La sanction des règles relatives au mariage | 41 |
| ■ <i>Les oppositions au mariage</i> | 41 |
| a) La forme de l'opposition | 41 |
| b) Les titulaires du droit d'opposition | 41 |
| c) Les effets de l'opposition au mariage | 42 |
| ■ <i>Les nullités du mariage</i> | 43 |
| a) Les causes de nullité | 43 |
| b) Les effets de la nullité | 44 |
| Chapitre 5 – Les effets du mariage : les rapports personnels entre époux | 45 |
| <hr/> | |
| 1 – Les devoirs réciproques | 45 |
| ■ <i>Le devoir de communauté de vie</i> | 45 |
| ■ <i>Les devoirs de respect, de fidélité et d'assistance</i> | 45 |
| 2 – La direction de la famille | 46 |
| Chapitre 6 – Les effets du mariage : les rapports pécuniaires entre époux | 47 |
| <hr/> | |
| 1 – L'interdépendance des époux | 47 |
| ■ <i>Le logement de la famille</i> | 47 |
| ■ <i>Les charges du mariage</i> | 48 |
| a) La contribution aux charges du mariage | 48 |
| b) L'obligation aux dettes ménagères | 48 |
| ■ <i>La crise du ménage</i> | 48 |
| a) Les retraits de pouvoir | 49 |
| b) Les transferts de pouvoir au conjoint | 49 |
| 2 – L'indépendance des époux | 49 |
| ■ <i>L'exercice d'une profession</i> | 50 |
| ■ <i>Les biens à caractère individuel</i> | 50 |

| | |
|---|-----------|
| Chapitre 7 – Les conditions du divorce | 53 |
| 1 – Les conditions du divorce par consentement mutuel | 53 |
| ■ <i>Les conditions du divorce par consentement mutuel extrajudiciaire</i> | 54 |
| ■ <i>Les conditions du divorce par consentement mutuel judiciaire</i> | 54 |
| 2 – Les conditions du divorce par acceptation du principe de la rupture | 55 |
| ■ <i>L'accord des époux sur le principe du divorce</i> | 55 |
| ■ <i>L'absence d'accord sur les effets du divorce</i> | 55 |
| 3 – Les conditions du divorce pour altération définitive du lien conjugal | 55 |
| 4 – Les conditions du divorce pour faute | 56 |
| ■ <i>Le fait imputable</i> | 56 |
| ■ <i>La violation grave ou renouvelée des devoirs et obligations du mariage</i> | 56 |
| ■ <i>Le maintien intolérable de la vie commune</i> | 58 |
| Chapitre 8 – La procédure de divorce | 59 |
| 1 – Les règles de compétence | 59 |
| 2 – La procédure applicable au divorce par consentement mutuel | 60 |
| ■ <i>La procédure applicable au divorce par consentement mutuel extrajudiciaire</i> | 60 |
| a) <i>L'élaboration de la convention</i> | 61 |
| b) <i>La signature de la convention</i> | 62 |
| c) <i>La transmission de la convention au notaire</i> | 62 |
| ■ <i>La procédure applicable au divorce par consentement mutuel judiciaire</i> | 63 |
| a) <i>Le contenu de la requête</i> | 63 |
| b) <i>La convocation des époux</i> | 64 |
| c) <i>Les voies de recours</i> | 64 |

| | |
|--|-----------|
| 3 – La procédure applicable aux cas de divorce autres que par consentement mutuel | 65 |
| ■ <i>Les éléments de procédure communs à tous les autres cas de divorce</i> | 65 |
| a) La demande | 65 |
| b) L’audience d’orientation et sur mesures provisoires (AOMP) | 66 |
| c) Les fins de non-recevoir | 67 |
| d) Les demandes reconventionnelles | 68 |
| e) Le divorce du majeur protégé | 68 |
| f) L’administration de la preuve | 69 |
| g) Le jugement de divorce | 69 |
| h) Les voies de recours | 70 |
| ■ <i>Les éléments de procédure spécifiques à chaque cas de divorce</i> | 70 |
| a) Le divorce par acceptation du principe de la rupture du mariage | 70 |
| b) Le divorce pour altération définitive du lien conjugal | 71 |
| c) Le divorce pour faute | 71 |
| Chapitre 9 – Les effets du divorce | 73 |
| 1 – La date de départ des effets du divorce | 73 |
| ■ <i>Le principe</i> | 73 |
| a) Entre époux | 73 |
| b) À l’égard des tiers | 73 |
| ■ <i>Les aménagements</i> | 74 |
| a) Entre époux | 74 |
| b) Dans les rapports avec les tiers | 74 |
| 2 – Les effets personnels du divorce | 74 |
| ■ <i>La dissolution du mariage</i> | 74 |
| ■ <i>Le nom des époux divorcés</i> | 75 |
| 3 – Les effets pécuniaires entre époux | 75 |
| ■ <i>La prestation compensatoire et le devoir de secours</i> | 75 |
| a) La prestation compensatoire | 75 |
| b) Le devoir de secours | 77 |
| ■ <i>Les dommages-intérêts</i> | 77 |

| | |
|--|-----------|
| ■ <i>Le sort du logement</i> | 77 |
| ■ <i>Les avantages matrimoniaux et les libéralités</i> | 78 |
| ■ <i>La liquidation du régime matrimonial</i> | 78 |
| ■ <i>Les autres effets pécuniaires</i> | 79 |
| 4 – <i>Les effets du divorce sur les rapports parents/enfants</i> | 80 |
| ■ <i>L'autorité parentale</i> | 80 |
| ■ <i>La contribution des époux à l'entretien des enfants</i> | 80 |
| Chapitre 10 – La séparation de corps | 81 |
| 1 – <i>Les cas de séparation de corps</i> | 81 |
| 2 – <i>La procédure de la séparation de corps</i> | 82 |
| 3 – <i>Les effets de la séparation de corps</i> | 82 |
| ■ <i>Les effets dans les rapports personnels</i> | 83 |
| ■ <i>Les effets dans les rapports pécuniaires</i> | 83 |
| a) <i>Le maintien du devoir de secours</i> | 83 |
| b) <i>Les donations, avantages matrimoniaux et successions</i> | 83 |
| c) <i>La fin du régime matrimonial</i> | 84 |
| d) <i>Date d'effet</i> | 84 |
| ■ <i>La fin de la séparation de corps</i> | 84 |
| a) <i>Le décès</i> | 84 |
| b) <i>La réconciliation</i> | 84 |
| c) <i>La conversion de la séparation de corps en divorce</i> | 84 |

PARTIE 2

La filiation

| | |
|---|-----------|
| Chapitre 11 – L'établissement et la preuve de la filiation | 89 |
| <i>1 – L'établissement de la filiation par l'effet de la loi</i> | 89 |
| ■ <i>La filiation maternelle</i> | 89 |
| ■ <i>La filiation paternelle</i> | 90 |
| a) <i>Le domaine de la présomption de paternité</i> | 90 |
| b) <i>L'exclusion de la présomption de paternité</i> | 90 |
| <i>2 – L'établissement de la filiation par la reconnaissance</i> | 91 |
| ■ <i>Les hypothèses</i> | 91 |
| ■ <i>Les modalités de la reconnaissance</i> | 91 |
| ■ <i>Les caractères de la reconnaissance</i> | 92 |
| <i>3 – L'établissement de la filiation par la possession d'état constatée dans un acte de notoriété</i> | 92 |
| ■ <i>Les éléments constitutifs de la possession d'état</i> | 93 |
| ■ <i>Les caractères de la possession d'état</i> | 93 |
| ■ <i>La preuve de la possession d'état</i> | 93 |
| ■ <i>Les effets de la possession d'état</i> | 94 |
| Chapitre 12 – Les actions relatives à la filiation | 95 |
| <i>1 – Les dispositions communes concernant les actions relatives à la filiation</i> | 95 |
| ■ <i>La compétence</i> | 95 |
| ■ <i>La prescription</i> | 96 |
| a) <i>La prescription des actions relatives à l'établissement de la filiation</i> | 96 |
| b) <i>La prescription des actions en contestation de la filiation</i> | 96 |

| | |
|---|------------|
| ■ <i>L'enfant né et non viable</i> | 97 |
| ■ <i>L'indisponibilité et l'intransmissibilité</i> | 97 |
| ■ <i>La preuve scientifique du lien biologique</i> | 97 |
| ■ <i>Les effets communs des actions relatives à la filiation</i> | 97 |
| 2 – Les dispositions particulières | 98 |
| ■ <i>Les dispositions spécifiques aux actions relatives à l'établissement de la filiation</i> | 98 |
| a) <i>L'action aux fins d'établissement de la filiation maternelle</i> | 98 |
| b) <i>Les actions aux fins d'établissement de la filiation paternelle</i> | 98 |
| c) <i>L'action en constatation de la possession d'état</i> | 100 |
| ■ <i>La contestation de la filiation</i> | 100 |
| a) <i>Les titulaires de l'action</i> | 100 |
| b) <i>L'objet de la preuve</i> | 100 |
| c) <i>Les effets de l'action</i> | 101 |
| 3 – L'action à fins de subsides | 101 |
| ■ <i>Les conditions de l'action à fins de subsides</i> | 101 |
| ■ <i>Les effets de l'action à fins de subsides</i> | 102 |
| a) <i>Les effets dans les rapports pécuniaires</i> | 102 |
| b) <i>Les effets dans les rapports personnels</i> | 102 |
| Chapitre 13 – L'adoption plénière | 103 |
| 1 – Les conditions requises pour l'adoption plénière | 103 |
| ■ <i>Les conditions concernant la personne de l'adoptant</i> | 103 |
| ■ <i>Les conditions concernant la personne de l'adopté</i> | 104 |
| a) <i>Les enfants pour lesquels les père et mère ou le conseil de famille ont valablement consenti à l'adoption</i> | 104 |
| b) <i>Les pupilles de l'État</i> | 105 |
| c) <i>Les enfants ayant fait l'objet d'une déclaration judiciaire de délaissement parental</i> | 106 |
| ■ <i>Les conditions tenant aux rapports entre l'adopté et l'adoptant</i> | 107 |
| 2 – La procédure d'adoption plénière | 107 |
| ■ <i>L'agrément</i> | 107 |

| | |
|---|------------|
| ■ <i>Le placement en vue de l'adoption</i> | 108 |
| ■ <i>Le jugement d'adoption plénière</i> | 108 |
| 3 – Les effets de l'adoption plénière | 109 |
| Chapitre 14 – L'adoption simple | 111 |
| <hr/> | |
| 1 – Les conditions de l'adoption simple | 111 |
| ■ <i>Les conditions concernant la personne de l'adoptant</i> | 111 |
| ■ <i>Les conditions concernant la personne de l'adopté</i> | 111 |
| ■ <i>Les conditions tenant aux rapports entre l'adopté et l'adoptant</i> | 112 |
| 2 – La procédure de l'adoption simple | 112 |
| 3 – Les effets de l'adoption simple | 112 |
| ■ <i>La situation de l'adopté dans sa famille d'origine</i> | 112 |
| ■ <i>La situation de l'adopté dans la famille de l'adoptant</i> | 113 |
| 4 – La révocation de l'adoption simple | 114 |
| Chapitre 15 – L'assistance médicale à la procréation | 115 |
| <hr/> | |
| 1 – Les principes généraux relatifs à l'assistance médicale à la procréation | 115 |
| 2 – La procréation médicalement assistée sans tiers donneur | 116 |
| 3 – La procréation médicalement assistée avec tiers donneur | 116 |
| ■ <i>L'enfant au sein du couple</i> | 116 |
| ■ <i>L'enfant et le tiers donneur</i> | 117 |
| 4 – La gestation pour autrui | 117 |
| Bibliographie | 121 |

Liste des abréviations

| | |
|------------------|---|
| AOMP | Audience d'Orientation sur les Mesures Provisoires |
| Cass. ass. plén. | Arrêt de la Cour de cassation siégeant en assemblée plénière |
| CESEDA | Code de l'entrée et du séjour des étrangers et du droit d'asile |
| C. civ. | Code civil |
| Cass. civ. | Arrêt d'une chambre civile de la Cour de cassation |
| CASF | Code de l'action sociale et des familles |
| COJ | Code de l'organisation judiciaire |
| CPC | Code de procédure civile |
| CPC exéc. | Code des procédures civiles d'exécution |
| CSP | Code de la santé publique |
| CSS | Code de la sécurité sociale |
| JAF | Juge aux affaires familiales |
| JCP | Juge des contentieux de la protection |
| pacs | Pacte civil de solidarité |

Introduction

La notion de famille

La famille n'est pas définie par le Code civil. Elle recoupe des réalités qui peuvent être très diverses, allant du couple ou d'un seul parent avec son enfant à l'ensemble des individus descendant d'un ancêtre commun. Pour la sociologie, il s'agit d'un groupe d'individus unis par une communauté de vie et également, dans de nombreux cas, par un lien de sang. Pour le droit, il s'agit d'un ensemble d'individus unis par la parenté ou l'alliance, c'est-à-dire par le mariage ou la filiation. De ces liens découle l'obligation alimentaire.

1 Les notions d'alliance et de parenté

L'alliance est le lien de famille issu du mariage. La parenté est un lien issu du sang, de la filiation.

■ L'alliance

L'alliance est le *lien entre un époux et les parents de l'autre*. Il s'agit d'un lien purement juridique. L'alliance est également le rapport juridique qui existe entre un époux et les enfants de l'autre, issus d'un mariage précédent. L'alliance est la *combinaison de la parenté et du mariage*.

Le mariage crée un lien d'alliance mutuelle entre les époux et leurs familles respectives. Le lien d'alliance existe en *ligne directe* (beaux-parents, bru, gendre) et en *ligne collatérale* (beaux-frères, belles-sœurs).

■ La parenté

a) La parenté en ligne directe

La parenté en ligne directe est le lien existant entre ascendants et descendants :

- *descendants* : enfants, petits-enfants, arrière-petits-enfants, etc.
- *ascendants* : parents, grands-parents, arrière-grands-parents, etc.

b) La parenté en ligne collatérale

La parenté en ligne collatérale est le lien qui existe entre des personnes qui ont un *auteur commun*. Il s'agit principalement des frères et sœurs, des cousins et cousines, des oncles et tantes, des nièces et neveux, etc.

Si la parenté collatérale n'existe que du côté paternel (demi-frères ou sœurs par leur père), les frères et sœurs sont dits *consanguins*; si la parenté collatérale n'existe que du côté maternel (demi-frères et sœurs par leur mère), les frères et sœurs sont dits *utérins*.

2 Les effets de l'alliance et de la parenté : l'obligation alimentaire

L'obligation alimentaire découle de la parenté et de l'alliance. Elle a pour fondement la solidarité familiale. Le juge aux affaires familiales est compétent en matière d'obligation alimentaire (COJ, art. L. 213-3).

■ Le domaine de l'obligation alimentaire

a) Le lien de parenté ou d'alliance auquel la loi attache l'obligation alimentaire

L'obligation alimentaire existe entre époux, et parfois entre parents et entre alliés.

L'obligation alimentaire *entre époux* découle du devoir de secours et d'assistance prévue par l'article 212 du Code civil. Les concubins et personnes pacsées ne sont pas tenus d'une telle obligation.

L'obligation alimentaire *entre parents* existe en ligne directe (art. 205 et s.) à l'infini, mais il n'est possible de solliciter une pension alimentaire, par exemple auprès des grands-parents, qu'après un échec auprès des parents tenus de l'obligation d'entretien.

L'obligation alimentaire n'existe pas entre *alliés*, c'est-à-dire entre chaque époux et les père et mère de son conjoint, au-delà du premier degré. Elle prend fin *en cas de décès de l'époux* qui créait l'alliance lorsqu'il est décédé sans postérité issue de son mariage avec le conjoint survivant et en cas de divorce.

b) Le besoin du créancier

« Les aliments ne sont accordés que dans la proportion du besoin de celui qui les réclame, et de la fortune de celui qui les doit » (art. 208, al. 1^{er}). Le créancier doit apporter la preuve de ce qu'il se trouve dans un *état de besoin*.