

Février 2017

# 70 QUESTIONS DE DONATION-PARTAGE

Par

**David Epailly**

Juriste et Coordinateur au Cridon Sud-Ouest

Avec les contributions de

**Isabelle Cap et Cédric Durassier**

Juristes au Cridon Sud-Ouest

## SOMMAIRE

<b>PREMIÈRES VUES SUR LA DONATION-PARTAGE .....</b>	<b>9</b>
<b>I- ÉVOLUTION DE LA DONATION-PARTAGE.....</b>	<b>9</b>
1- Le Code civil de 1804.....	10
2- La loi du 7 février 1938.....	12
3- La loi n°71-523 du 3 juillet 1971 .....	13
4- La loi n°88-15 du 5 janvier 1988.....	15
5- La loi n°2006-728 du 23 juin 2006.....	15
<b>II- LES DONATIONS-PARTAGES AUJOURD’HUI .....</b>	<b>16</b>
1- Un acte original entre « donation » et « partage ».....	16
a. La donation-partage : un acte répartiteur et libéral.....	16
b. La donation-partage : une « donation de lots » ou un « partage contraint des droits indivis donnés » ?... 18	18
c. Apportionnement et allotissement.....	21
2- Les attraits des donations-partages.....	22
<b>PARTIE 1. QUESTIONS SUR LES PARTIES À LA DONATION-PARTAGE.....</b>	<b>24</b>
<b>CHAPITRE 1. QUESTIONS SUR LA QUALITÉ DES PARTIES À LA DONATION-PARTAGE .....</b>	<b>24</b>
Question 1. Qui peut participer à une donation-partage au profit d’héritiers présomptifs ? .....	25
Question 2. Qui peut participer à une donation-partage transgénérationnelle ?.....	33
Question 3. À quelles conditions peut-on associer un tiers à une donation-partage pour lui transmettre l’entreprise familiale ? .....	37
<b>CHAPITRE 2. QUESTIONS SUR LA CAPACITÉ DES PARTIES À LA DONATION-PARTAGE.....</b>	<b>42</b>
Section 1. Question sur les principes directeurs régissant la capacité à conclure une donation-partage ....	43
Question 4. La capacité de principe est-elle celle des donations ou des partages ? .....	43
Section 2. Question sur la capacité de consentir une donation-partage .....	47
Question 5. Quelle est la capacité requise pour consentir une donation-partage ?.....	47
Section 3. Questions sur la capacité d’accepter une donation-partage .....	52
Question 6. Qui accepte une donation-partage pour le compte d’un donataire mineur ? .....	53
Question 7. Qui accepte une donation-partage pour le compte d’un majeur protégé ? .....	59
Question 8. Qu’est-ce qu’une donation-partage avec charge au sens du droit des incapacités ? .....	63
Section 4. Question sur la capacité de « consentir » à l’allotissement de ses propres enfants.....	67
Question 9. Quelle est la capacité requise de l’enfant « intercalé » dans une donation-partage transgénérationnelle ? .....	67
<b>CHAPITRE 3. QUESTIONS SUR LA SOLVABILITÉ DES PARTIES À LA DONATION-PARTAGE .....</b>	<b>72</b>
Section 1. Questions sur la donation-partage en présence d’un donateur endetté.....	72
Question 10. Quels sont les risques et les conséquences attachés à la réalisation d’une donation-partage par un donateur endetté ?.....	73
Question 11. Une donation-partage peut-elle être contestée par le créancier de salaire différé ?.....	81
Question 12. Les donataires-copartagés peuvent-ils être inquiétés par le créancier de la récupération de prestations sociales ? .....	85
Section 2. Questions sur la donation-partage en présence d’un donataire endetté .....	88
Question 13. Le donataire-copartagé soumis à une procédure de désendettement peut-il accepter seul une donation-partage ?.....	89
Question 14. Un donataire-copartagé peut-il, à l’occasion d’une donation-partage, commettre une fraude aux droits de ses créanciers personnels ? .....	91

Section 3. Questions sur la donation-partage en présence d'un enfant « intercalé » endetté.....	95
Question 15. Le consentement de l'enfant « intercalé » endetté peut-il être une fraude aux droits de ses créanciers ? .....	97
Question 16. Qui consent lorsque l'enfant « intercalé » est soumis à une procédure de désendettement ? .....	101

## **PARTIE 2. QUESTIONS SUR LES LOTS DE LA DONATION-PARTAGE ..... 103**

### **CHAPITRE 1. QUESTIONS SUR LA NOTION DE LOT ET LEUR RÉPARTITION ..... 103**

Section 1. Questions sur les « méthodes » d'allotissements.....	103
Question 17. Peut-on présenter la donation-partage indifféremment comme un partage contraint des droits donnés ou comme une donation de lots ?.....	105
Question 18. Quelle est la différence entre l'apportionnement et l'allotissement et quels en sont les enjeux ? .....	109
Section 2. Questions sur le nombre et la valeur des lots.....	113
Question 19. Faut-il nécessairement allotir l'ensemble des héritiers présomptifs/descendants ?.....	115
Question 20. Les lots de la donation-partage doivent-ils être égaux en nature ou en valeur ?.....	117
Question 21. Combien faut-il de lots pour que la donation-partage soit constituée ?.....	121
Question 22. Que penser de la pratique du « lot réservé » consistant à seulement proposer un lot dans l'espoir d'une acceptation postérieure ?.....	125
Section 3. Questions sur la notion de « partage effectivement réalisé par le disposant » et la problématique des donations-partages de quotités.....	130
Question 23. Comment comprendre l'exigence d'un « partage effectivement réalisé par le donateur », dans une donation-partage aux héritiers présomptifs ? .....	131
Question 24. Comment comprendre l'exigence d'un « partage effectivement réalisé par le donateur » dans une donation-partage transgénérationnelle ?.....	137
Question 25. Quelles sont les conséquences civiles potentielles d'une « donation-partage » ne comportant pas de partage effectivement réalisé par le donateur ?.....	141
Question 26. Quelles solutions peuvent être envisagées pour éviter la disqualification de la donation-partage ou en limiter les effets ?.....	145
Question 27. Quelles sont les incidences fiscales d'une « donation-partage de quotités » ? .....	153

### **CHAPITRE 2. QUESTIONS SUR LA CONSISTANCE DES LOTS ..... 157**

Section 1. Questions sur l'allotissement en biens ou droits nouvellement donnés.....	157
Question 28. Un lot de donation-partage peut-il être composé de bien indivis ou de droits dans un bien indivis ? .....	159
Question 29. Un lot de donation-partage peut-il toujours être composé de biens communs ? .....	169
Question 30. Un lot de donation-partage peut-il être composé des biens propres ou personnels du conjoint du donateur (art. 1438 C. civ.) ?.....	173
Question 31. Un lot de donation-partage peut-il être composé de droits démembres (nue-propriété, usufruit, usufruit successif) ?.....	177
Question 32. Un lot de donation-partage peut-il être composé d'une créance du donateur ?.....	191
Section 2. Questions sur l'allotissement par l'incorporation d'une donation ou d'un allotissement antérieur.....	195
Question 33. Quels sont les traits et les attraits principaux de l'incorporation ?.....	197
Question 34. Que peut-on incorporer, dans quelle donation-partage ?.....	203
Question 35. Quelles sont les avantages et les difficultés propres à l'incorporation en valeur et en moins prenant ? .....	213
Question 36. Quelles sont les difficultés et les avantages propres à l'incorporation en nature ?.....	221
Question 37. Quelles sont les solutions permettant de créer un ou plusieurs usufruits successifs à l'occasion d'une incorporation transgénérationnelle ?.....	229
Question 38. Quelles sont les difficultés spécifiques attachées à l'incorporation partielle d'une précédente donation-partage ? .....	233
Section 3. L'allotissement au moyen d'une soule.....	241
Question 39. Quelles sont les particularités de l'allotissement au moyen d'une soule ?.....	243
Question 40. Quelles sont les précautions à prendre en cas de soule payable à terme ?.....	251

**PARTIE 3. QUESTIONS SUR LES CLAUSES DE LA DONATION-PARTAGE..... 261****CHAPITRE 1. QUESTIONS SUR LES CLAUSES USUELLES DES DONATIONS-PARTAGES..... 261**

- Question 41.** Comment rédiger une clause de retour conventionnel dans une donation-partage ?.. 263
- Question 42.** L'inaliénabilité ou l'insaisissabilité d'un lot de donation-partage peut-elle être prévue ?...  
..... 277
- Question 43.** Est-il possible/utile de prévoir dans l'acte de donation-partage le pacte prévu à l'article 924-4 du Code civil ? ..... 285
- Question 44.** Quelles précautions doit-on prendre lorsque l'on prévoit une clause portant réserve et/ou « réversion » d'usufruit ?..... 289
- Question 45.** Peut-on prévoir une clause d'entrée en communauté ou d'exclusion de communauté dans une donation-partage ? ..... 291
- Question 46.** Une charge viagère au profit du donateur peut-elle être prévue dans une donation-partage ? ..... 297

**CHAPITRE 2. QUESTIONS SUR LES CLAUSES ORGANISANT L'EXTINCTION D'UNE DETTE DU OU DES DONATEURS..... 306**

- Question 47.** Une charge de payer une dette du donateur peut-elle être prévue dans une donation-partage ? ..... 307
- Question 48.** Que penser de la clause de « confusion des reprises et récompenses » ?..... 313
- Question 49.** Comment organiser l'extinction des créances entre les parents non mariés ou séparés de biens ? ..... 319

**CHAPITRE 3. QUESTIONS SUR LES CLAUSES ORGANISANT LA LIQUIDATION ET LE PARTAGE DE LA SUCCESSION ..... 324**

- Question 50.** Peut-on modifier la date d'évaluation des biens compris dans la donation-partage qui sera prise en compte pour l'établissement de la masse de calcul de la réserve et de la quotité disponible ? ..... 325
- Question 51.** Existe-t-il un intérêt à prévoir une clause de préciput dans une donation-partage ? ... 329
- Question 52.** Peut-on prévoir une clause de rapport (art. 843 C. civ.) ou de rapport en cas de renonciation (art. 845, al. 2, C. civ.) dans une donation-partage ? ..... 335
- Question 53.** Peut-on prévoir une « clause pénale » dans une donation-partage ?..... 339

**CHAPITRE 4. QUESTIONS SUR LES CLAUSES ALTERNATIVES OU SUBSTITUTIVES..... 343**

- Question 54.** Peut-on prévoir une clause « alternative/facultative » dans une donation-partage ? ... 345
- Question 55.** Est-il possible de prévoir une charge graduelle ou résiduelle dans une donation-partage ? ..... 351

**PARTIE 4. QUESTIONS SUR LA FORME DE LA DONATION-PARTAGE..... 361**

- Question 56.** Quelles sont les règles de forme applicables aux donations-partages ostensibles ?..... 363
- Question 57.** Est-il possible de réaliser une donation-partage non ostensible ? ..... 367

**PARTIE 5. QUESTIONS SUR LA TAXATION DE LA DONATION-PARTAGE..... 370****CHAPITRE 1. QUESTIONS SUR LES PRINCIPES DE TAXATION D'UNE DONATION-PARTAGE (DROITS DE MUTATION À TITRE GRATUIT ET/OU DROIT DE PARTAGE) ..... 371**

- Question 58.** À quel(s) impôt(s) est soumise une donation-partage ne contenant pas de donation antérieure incorporée ?..... 373
- Question 59.** À quel(s) impôt(s) est soumise une donation-partage contenant des donations antérieures incorporées ?..... 379

**CHAPITRE 2. QUESTIONS SUR LA RÉPARTITION DES DROITS DE MUTATION À TITRE GRATUIT ENTRE LES DONATAIRES COPARTAGÉS ..... 386**

**Question 60.** Quels sont les principes de répartition des droits de mutation à titre gratuit ?..... 387

**Question 61.** Quelles sont les règles particulières de répartition des droits de mutation à titre gratuit dans les donations-partages « complexes » (conjonctive, cumulative, transgénérationnelle...) ? ..... 395

**PARTIE 6. QUESTIONS SUR LES FORMALITÉS DE PUBLICATION DE LA DONATION-PARTAGE ..... 406**

**Question 62.** Dans quels cas la donation-partage doit-elle être publiée ?..... 407

**Question 63.** Comment se concrétise l'exécution de la formalité de publication d'une donation-partage ? ..... 413

**PARTIE 7. QUESTIONS SUR LA LIQUIDATION D'UNE SUCCESSION EN PRÉSENCE D'UNE DONATION-PARTAGE ..... 420**

**CHAPITRE 1. QUESTIONS SUR LA LIQUIDATION SUCCESSORALE EN PRÉSENCE D'UNE DONATION-PARTAGE ORDINAIRE ..... 421**

**Question 64.** Quelles sont les principales règles liquidatives attachées à l'existence d'une donation-partage ? ..... 423

**Question 65.** Quelle est la particularité du recours de l'enfant qui n'était pas conçu au jour de la donation-partage ? ..... 437

**Question 66.** Comment tenir compte dans la liquidation successorale d'une donation-partage « amputée » d'un lot du fait d'une révocation ou d'une résolution partielle ?..... 443

**Question 67.** Comment se prescrivent l'action en réduction et l'action en « complément de réserve » contre une donation-partage ordinaire ? ..... 447

**CHAPITRE 2. QUESTIONS SUR LA LIQUIDATION SUCCESSORALE EN PRÉSENCE D'UNE DONATION-PARTAGE « COMPLEXE » ..... 450**

**Question 68.** Quelles sont les particularités de la liquidation successorale en présence d'une donation-partage conjonctive? ..... 451

**Question 69.** Quelles sont les particularités de la liquidation successorale en présence d'une donation-partage cumulative ?..... 461

**Question 70.** Quelles sont les particularités de la liquidation successorale en présence d'une donation-partage transgénérationnelle ? ..... 467

Annexes.....477

Textes du Code civil.....479

Fiches Nota-Bene.....483

Bibliographie .....501

Tables par textes codifiés .....507

Index alphabétique .....515