

DROIT POLITIQUE ET THÉORIQUE

COLLECTION DROIT FONDAMENTAL

Eric Agostini

Droit  
comparé

puf

DR 688

DROIT POLITIQUE ET THÉORIQUE

---

# *Droit comparé*

ÉRIC AGOSTINI

PROFESSEUR AGRÉGÉ À LA FACULTÉ DE DROIT DE BORDEAUX  
DIRECTEUR DE L'INSTITUT DE DROIT COMPARÉ  
AVOCAT À LA COUR

23606  $\frac{1}{1}$



---

PRESSES UNIVERSITAIRES DE FRANCE

# Table des matières

<b>Introduction</b> .....	9
1. Première approche, 9.	
<b>I   Illustrations</b> .....	10
2. Premiers exemples, 10. — 3. Mariages boiteux, 12. — 4. Interprétations divergentes, 14.	
<b>II   Explication</b> .....	15
5. Introduction, 15. — 6. Données réelles, 16. — 7. Données historiques, 18. — 8. Données rationnelles, 19. — 9. Données idéales, 20.	
<b>III   Le droit comparé</b> .....	22
10. Naissance, 22. — 11. Intérêt, 23. — 12. Méthode, 24.	

## PREMIÈRE PARTIE

### L'ÉVOLUTION DES SYSTÈMES JURIDIQUES

13. Introduction, 27.

#### **Chapitre 1 / L'étiollement des idéaux** .....

29

14. Introduction, 29.

#### **Section I - La Révélation divine** .....

29

15. Religion et Droit, 29.

#### **I | L'Islam** .....

31

16. Dynamisme de l'Islam, 31.

#### **A - Le monde musulman** .....

31

17. Origine de l'Islam, 31.

1 / *Naissance d'un monde* : 18. Jusqu'en 622, 33. — 19. Jusqu'en 632, 35.

2 / *Croissance d'un monde* : 20. Introduction, 37. — 21. Implosion de l'Islam, 37. — 22. Explosion de l'Islam, 41.

B - Le droit musulman .....	43
23. Introduction, 43.	
1 / <i>Originalité du droit musulman</i> : 24. Présentation, 44. — 25. Particularisme des sources, 44. — 26. Etendue du domaine, 48.	
2 / <i>Teneur du droit musulman</i> : 27. Introduction, 51. — 28. Droit pénal. Présentation, 52. — 29. Droit pénal. Comparaison, 56. — 30. Biens, 59. — 31. Personnes. Mariage, 61. — 32. Divorce, 65. — 33. Successions, 69. — 34. Conclusion, 71.	
II   La Chrétienté .....	74
35. Introduction, 74. — 36. Humanisation du droit laïque, 75. — 37. Naissance du droit canon, 76. — 38. Codification, 78. — 39. Rejet, 79.	
A - L'éclatement de la Chrétienté .....	80
40. Présentation, 80.	
1 / <i>Droit de la famille</i> : 41. Introduction, 82. — a / <i>Le mariage</i> : 42. Jusqu'en 1563, 82. — 43. Depuis 1563, 85. — b / <i>Le divorce</i> : 44. Controverses, 87.	
2 / <i>Droit du crédit</i> : 45. Introduction, 90. — 46. Jusqu'à la Réforme, 91. — 47. Depuis la Réforme, 94.	
B - L'effacement de la Chrétienté .....	96
48. Introduction, 96.	
1 / <i>Le poids des Eglises</i> : 49. Luttres d'influence, 96.	
2 / <i>Le droit des Eglises</i> : 50. Introduction, 99. — a / <i>Laïcisation du mariage</i> : 51. Coexistence des formes, 100. — 52. Continuation, 102. — 53. Sécurité de l'Etat et position française, 104. — b / <i>Admission du divorce</i> : 54. Derniers bastions, 106. — 55. Principe du divorce, 107. — 56. Modalités et conclusion, 110.	
Section II - L'imagination humaine .....	112
57. Introduction, 112.	
I   Le nazisme .....	113
58. Hitler au pouvoir, 113.	
A - Principes du nazisme .....	114
59. Présentation, 114. — 60. Négation de l'individu, 115. — 61. Omnipotence du Führer, 119.	
B - Pratique du nazisme .....	121
62. Nationalisme, 121. — 63. Socialisme, 123. — 64. Conclusion, 124.	
II   Le marxisme-léninisme .....	125
65. Persistance du droit, 125. — 66. Politisation du droit, 126.	
A - Montée du pragmatisme .....	130
67. Droit de propriété, 130. — 68. Droit des successions, 131.	
1 / <i>Libéralisme dogmatique</i> : 69. Présentation, 133. — a / <i>Domaine de la propriété sociale</i> : 70. Introduction, 135. — 71. Détermination du domaine, 135. — 72. Protection du domaine, 137. — b / <i>Régime de la propriété sociale</i> : 73. Introduction, 139. — 74. Régime interne, 139. — 75. Régime externe, 142.	
2 / <i>Libéralisme pragmatique</i> : 76. Pragmatisme, 143.	

B - Maintien de l'utilitarisme .....	145
77. Présentation, 145.	
1 / <i>En droit de la famille</i> : 78. Démographie et droit, 148.	
2 / <i>En droit pénal</i> : 79. Politisation, 151. — 80. Organes, 152. — 81. Principes, 154. — 82. Conclusion du chapitre, 156.	
<i>Pour aller plus loin</i> .....	157
<b>Chapitre 2 / L'enchevêtrement des techniques</b> .....	161
83. Délimitation, 161. — 84. Glossateurs, 163. — 85. Post-glossateurs, 165.	
Section I - Accueil du droit romain sous bénéfice d'inventaire ..	167
86. Introduction, 167.	
I   La réception du droit romain par l'Allemagne .....	167
87. Présentation, 167.	
A - Processus de la réception .....	168
88. Introduction, 168. — 88 bis. Motifs de la réception, 169. — 89. Modalités de la réception, 170.	
B - Domaine de la réception .....	172
90. Introduction et domaine géographique, 172. — 91. Domaine matériel, 173.	
II   Le gauchissement du droit romain par l'Allemagne .....	175
91 bis. Introduction, 175.	
A - Philosophie des Lumières et droit naturel .....	175
92. Introduction, 175.	
1 / <i>Rationalisation du droit</i> : 93. Droit de la raison, 175.	
2 / <i>Systématisation du droit</i> : 94. Débuts de la codification, 176. — 95. Autriche, 179.	
B - Ecole historique et pandectisme .....	181
96. Introduction et actualisation, 181. — 97. Abrogation du droit romain, 184.	
Section II - Rejet du droit romain sous faculté de repentir .....	186
98. Introduction, 186.	
I   L'insularité du droit anglais .....	187
99. Présentation, 187.	
A - Identité des ministres .....	190
100. Introduction, 190.	
1 / <i>Le passé</i> : 100 bis. Première rivalité, 190. — 101. Seconde rivalité, 193.	
2 / <i>Le présent</i> : 102. Introduction, 196. — a / « <i>Supreme Court of Judicature</i> » : 102 bis. Présentation, 196. — b / « <i>House of Lords</i> » : 103. Présentation, 198. — 104. Fonctionnement, 199. — c / « <i>Judicial Committee of the Privy Council</i> » : 105. Sommaire, 201.	
B - Aspects de l'originalité .....	202
106. Introduction, 202. — 107. Le tenancier, 204. — 108. La tenure, 206. — 109. Le trust, 207.	

C - Diversité des sources .....	209
110. Présentation, 209.	
1 / <i>La loi</i> : 111. L'île, 210. — 112. L'île européenne, 213.	
2 / <i>Le précédent judiciaire</i> : 113. Présentation, 215. — a / <i>Complexité de la règle</i> : 114. Motif décisivoire, 218. — b / <i>Portée de la règle</i> : 115. Présentation, 221. — 116. Illustrations, 223.	
3 / <i>Les sources subsidiaires</i> : 117. Coutume immémoriale, 226. — 118. « Books of Authority », 226.	
II   La « romanité » du droit anglais .....	227
119. Introduction, 227.	
A - L'exemple du droit romain .....	228
119 <i>bis</i> . Présentation, 228. — 119 <i>ter</i> . Les autorités doctrinales, 228. — 120. Prêtreur et chancelier, 230.	
B - L'appel au droit romain .....	233
121. Introduction, 233. — 122. « Juridictions d'exception », 234. — 123. Cours de « Common Law », 236. — 124. Conclusion, 239.	
<i>Pour aller plus loin</i> .....	240

## DEUXIÈME PARTIE

## LES MIGRATIONS DE SYSTÈMES JURIDIQUES

125. Introduction, 244.	
Chapitre 1 / L'exportation du droit .....	245
126. Introduction, 245.	
Section I - La politique d'assimilation .....	247
127. Législation, 247. — 128. Spécialité, 248. — 129. Esclavage, 249.	
I   Les vestiges de l'Empire français .....	251
130. Introduction, 251. — 131. Evolution, 252. — 132. Statut réel, 253. — 133. Statut personnel, 255.	
II   Les anciennes colonies françaises .....	257
134. Délimitation, 257. — 135. Présentation, 258.	
A - Avant l'indépendance .....	259
136. Divergences, 259. — 137. Influences, 261.	
B - Depuis l'indépendance .....	263
138. Différences, 263. — 139. Statut personnel, 264. — 140. Statut réel, 265. — 141. Conclusion, 267.	

Section II - La politique d'adaptation .....	268
142. Introduction, 268. — 143. Politique juridique, 268. — 144. Politique judiciaire, 271. — 145. Politique administrative, 271.	
I   Le remblai britannique .....	273
145 <i>bis</i> . Délimitation, 273.	
A - La formulation du droit américain .....	274
146. Avant l'indépendance, 274. — 147. Après l'indépendance, 276.	
1 / <i>Le précédent judiciaire</i> : 148. « Stare decisis et quieta non movere », 278.	
2 / <i>L'unification du droit</i> : 149. Illustrations, 282.	
B - La primauté du droit en Amérique .....	283
150. Historique, 283. — 151. Présentation, 284. — 152. Comparaisons, 286. — 153. Renforcement, 287.	
II   Le greffon britannique .....	289
154. Introduction, 289.	
A - Implantation sur base française .....	290
154 <i>bis</i> . Annonce du plan, 290.	
1 / <i>Sans environnement britannique</i> : 155. Historique, 290. — 156. Antilles, 291. — 157. Maurice, 293.	
2 / <i>Avec environnement britannique</i> : 158. Louisiane, 296. — 159. Québec, 298.	
B - Implantation sur base romain-hollandaise .....	300
160. « Roman-dutch Law », 300. — 161. Conclusion, 304.	
<i>Pour aller plus loin</i> .....	305
Chapitre 2 / L'importation du droit .....	307
162. Capitulations, 307. — 163. Capitulation, 308. — 164. Délimitation, 309.	
Section I - L'exemple japonais .....	310
165. Histoire, 310.	
I   L'introduction des droits occidentaux .....	311
166. Influence française, 311. — 167. Influence allemande, 313. — 168. Influence américaine, 314.	
II   L'implantation des droits occidentaux .....	316
169. Résistance, 316.	
Section II - L'exemple turc .....	318
170. Greffe, 318. — 171. Conclusion, 321.	
<i>Pour aller plus loin</i> .....	322
Index des noms .....	323
Index des matières .....	331

## Sommaire

### L'ÉVOLUTION DES SYSTÈMES JURIDIQUES

L'étiologie des idéaux  
L'enchevêtrement des techniques

### LES MIGRATIONS DE SYSTÈMES JURIDIQUES

