

MÉTHODES DU DROIT

JEAN-LOUIS BERGEL

THÉORIE
GÉNÉRALE
DU DROIT

3^e édition

DALLOZ

DR 774

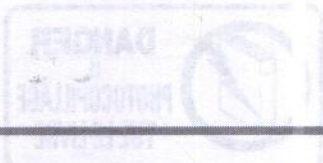
MÉTHODES DU DROIT
collection dirigée par le Doyen Jean Carbonnier

Table des matières

JEAN-LOUIS BERGEL

Professeur à l'Université de droit,
d'économie et des sciences d'Aix-Marseille

THÉORIE GÉNÉRALE DU DROIT



3^e édition
1999

24259

1
1

DAJLOZ

Table des matières

INTRODUCTION	1
Section I – Objet de la théorie générale du droit	2
□ 1 – DISTINCTION DE LA THÉORIE GÉNÉRALE ET DE LA PHILOSOPHIE DU DROIT	3
□ 2 – CONTENU DE LA THÉORIE GÉNÉRALE DU DROIT	5
Section II – Nécessité de la théorie générale du droit	7
□ 1 – NÉCESSITÉ CONCEPTUELLE	8
□ 2 – NÉCESSITÉ PRATIQUE	9
PREMIÈRE PARTIE	
Le phénomène du droit	
TITRE I – LES FONDEMENTS DU DROIT	15
CHAPITRE 1 – La définition du droit	17
Section I – Les définitions substantielles	18
□ 1 – LA PENSÉE JURIDIQUE	19
A. <i>La philosophie idéaliste</i>	20
B. <i>Les doctrines positivistes</i>	24
Positivisme juridique et positivisme scientifique	24
Positivisme scientifique et positivisme sociologique	26
□ 2 – LES FINALITÉS DU DROIT	28
A. <i>Justice ou utilité</i>	29
B. <i>Individualisme et collectivisme</i>	33
Le débat idéologique	34
La question des droits subjectifs	36
Section II – La définition formelle du droit	39

□ 1 – DÉFINITION DES NORMES JURIDIQUES.....	40
A. <i>Les éléments caractéristiques de toutes les prescriptions juridiques</i>	40
La notion de prescription juridique.....	40
La diversité des prescriptions.....	43
B. <i>Les règles générales et abstraites</i>	44
□ 2 – LA SPECIFICITÉ DES RÈGLES JURIDIQUES.....	45
A. <i>Règles juridiques et règles morales</i>	46
B. <i>Règles juridiques et autres règles sociales</i>	48
CHAPITRE 2 – Les sources du droit	51
Section I – L'hétérogénéité des sources de droit	53
□ 1 – LE CHOIX DES SOURCES.....	54
A. <i>Règle spontanée et règle ordonnée : le phénomène sociologique</i>	55
B. <i>Règle légale et règle prétorienne : le phénomène technique</i>	58
□ 2 – CONNAISSANCE DU DROIT ET DOCUMENTATION JURIDIQUE.....	62
A. <i>La documentation classique</i>	63
B. <i>L'informatique documentaire</i>	64
Section II – Les rapports entre les différentes sources du droit	67
□ 1 – LES INTERACTIONS.....	67
A. <i>La loi de la doctrine</i>	67
B. <i>La loi de la jurisprudence</i>	70
C. <i>La loi de la pratique</i>	73
□ 2 – LES AFFINITÉS.....	76
A. <i>Les rapports de nature</i>	77
B. <i>Le rapport de fonction</i>	79
CHAPITRE 3 – Les principes généraux du droit	85
Section I – La place des principes généraux dans la hiérarchie des normes	86
□ 1 – LA DÉFINITION DES PRINCIPES GÉNÉRAUX.....	88
A. <i>Les sources des principes généraux</i>	88
B. <i>La notion de principes généraux</i>	91

□ 2 – LA PORTÉE DES PRINCIPES GÉNÉRAUX.....	92
A. <i>Principes généraux et principes fondamentaux du droit</i>	93
B. <i>La valeur des principes généraux dans l'échelle des normes</i>	94
Section II – L'importance des principes généraux dans la multiplicité des normes	96
□ 1 – L'IMPORTANCE FONCTIONNELLE DES PRINCIPES GÉNÉRAUX.....	96
A. <i>La fonction fondamentale des principes généraux</i>	97
B. <i>La fonction technique des principes généraux</i>	99
□ 2 – L'IMPORTANCE MATÉRIELLE DES PRINCIPES GÉNÉRAUX.....	101
A. <i>Diversité des principes généraux</i>	101
B. <i>Tentative de classement des principes généraux</i>	103
TITRE II – L'ENVIRONNEMENT DU DROIT	107
CHAPITRE 1 – Le droit et le temps	109
Section I – Le droit dans le temps	110
□ 1 – L'ÉVOLUTION DU DROIT DANS LE TEMPS.....	111
A. <i>Le temps, facteur d'évolution et de continuité du droit</i>	111
B. <i>L'utilité d'une méthodologie historique comparative</i>	117
□ 2 – L'APPLICATION DE LA LOI DANS LE TEMPS.....	119
A. <i>La durée d'application de la loi</i>	119
B. <i>La non-rétroactivité de la loi</i>	121
Section II – Le temps dans le droit	122
□ 1 – LES DOMAINES DE LA PRISE EN CONSIDÉRATION DU TEMPS PAR LE DROIT.....	123
A. <i>Le temps <i>subi</i></i>	123
a) <i>L'instant</i>	123
b) <i>La durée</i>	124
B. <i>Le temps géré</i>	126
□ 2 – VALEURS ET STRATÉGIES JURIDIQUES DU TEMPS.....	127
CHAPITRE 2 – Le droit et l'espace	133

Section I – Le droit dans l'espace	133
□ 1 – LA RELATIVITÉ DU DROIT.....	134
A. <i>La territorialité du droit</i>	135
B. <i>Grands systèmes de droit et méthodologie juridique comparative</i>	137
□ 2 – LA COORDINATION DES ORDRES JURIDIQUES.....	141
A. <i>L'unification législative</i>	142
B. <i>Le règlement des conflits de lois et de juridictions</i>	144
Section II – L'espace dans le droit	145
□ 1 – LE LIEU DE SITUATION.....	146
A. <i>Lieu de situation et droit substantiel</i>	146
B. <i>Lieu de situation et droit processuel</i>	148
□ 2 – LA DISTANCE ET L'ÉTENDUE.....	149
A. <i>L'espace subi</i>	149
B. <i>L'espace géré</i>	150
CHAPITRE 3 – Le droit et les faits sociaux	153
Section I – Les relations entre le droit et les faits sociaux	154
□ 1 – LE RAPPORT DE NATURE.....	155
A. <i>Le rapport essentiel</i>	155
B. <i>Le rapport substantiel</i>	158
□ 2 – UN RAPPORT DE FILIATION ?.....	160
Section II – La sociologie juridique	163
□ 1 – L'OBJET DE LA SOCIOLOGIE JURIDIQUE.....	164
A. <i>Le domaine de la sociologie juridique</i>	165
B. <i>L'utilité de la sociologie juridique</i>	167
□ 2 – LES MÉTHODES DE LA SOCIOLOGIE JURIDIQUE.....	168

DEUXIÈME PARTIE

La mise en œuvre du droit

TITRE I – LES INSTRUMENTS DU DROIT	175
-------------------------------------------------	-----

CHAPITRE 1 – Les institutions juridiques	177
Section I – Une notion unique	178
□ 1 – L'UTILITÉ DES INSTITUTIONS JURIDIQUES.....	178
□ 2 – LA DÉFINITION DES INSTITUTIONS JURIDIQUES.....	180
□ 3 – LA SPÉCIFICITÉ DES INSTITUTIONS JURIDIQUES.....	183
Section II – Une réalité multiple	186
□ 1 – LES INSTITUTIONS-ORGANISMES.....	187
□ 2 – LES INSTITUTIONS-MÉCANISMES.....	189
CHAPITRE 2 – Concepts et catégories juridiques	193
Section I – Détermination des concepts et des catégories juridiques ...	195
□ 1 – LA DÉFINITION DES CONCEPTS.....	195
A. <i>L'aspect substantiel de la définition</i>	196
B. <i>L'aspect formel de la définition</i>	201
□ 2 – LA DÉTERMINATION DES CATÉGORIES.....	203
A. <i>L'admission des catégories juridiques</i>	203
B. <i>Les critères de détermination des catégories</i>	206
Section II – Catégories juridiques et méthode des classifications	209
□ 1 – LES CARACTÈRES DES CATÉGORIES JURIDIQUES.....	209
A. <i>La flexibilité des catégories juridiques</i>	209
B. <i>Typologie des classifications</i>	211
a) <i>Catégories cumulatives et catégories alternatives</i>	211
b) <i>Catégories équivalentes et catégories hiérarchisées</i>	211
□ 2 – CONJONCTION DES CATÉGORIES ET RECHERCHE DU RÉGIME JURIDIQUE.....	213
A. <i>Les conséquences des qualifications multiples</i>	213
B. <i>Les correctifs à la méthode des classifications</i>	214
CHAPITRE 3 – Le langage juridique	221
Section I – La terminologie juridique	223

□ 1 – LES FONCTIONS PROPRES DU VOCABULAIRE JURIDIQUE	223
A. <i>La qualité de la règle de droit</i>	224
B. <i>La communication de la règle de droit</i>	225
□ 2 – LE PARTICULARISME DU VOCABULAIRE JURIDIQUE	227
A. <i>Les origines du vocabulaire juridique</i>	227
B. <i>La structure du vocabulaire juridique</i>	229
Section II – La phraséologie juridique	231
□ 1 – LA CONSTRUCTION PHRASÉOLOGIQUE	231
A. <i>L'énonciation juridique</i>	232
B. <i>La signification juridique</i>	233
□ 2 – L'APPRÉCIATION DU LANGAGE JURIDIQUE	235
A. <i>Technicité et langage spécifique</i>	235
B. <i>Intelligibilité et langage courant</i>	236
TITRE II – L'APPLICATION DU DROIT	241
CHAPITRE 1 – La lettre et l'esprit	243
Section I – La lettre et l'esprit : principes d'interprétation des textes	245
□ 1 – L'INTERPRÉTATION DE LA RÈGLE DE DROIT	245
A. <i>La méthode exégétique</i>	247
B. <i>La contestation de l'exégèse</i>	250
C. <i>Les méthodes actuelles d'interprétation</i>	251
□ 2 – L'INTERPRÉTATION DES ACTES JURIDIQUES	252
A. <i>Le principe de méthodes subjectives d'interprétation</i>	253
B. <i>La résurgence de méthodes objectives d'interprétation</i>	255
Section II – La lettre et l'esprit : principes d'appréciation des comportements	256
□ 1 – L'ABUS DE DROIT	257
□ 2 – LA FRAUDE	259
CHAPITRE 2 – Les raisonnements juridiques	265
Section I – La structure des raisonnements	267

□ 1 – TYPOLOGIE DES RAISONNEMENTS ET RAISONNEMENT JURIDIQUE	268
A. <i>Analyse et synthèse, déduction et induction</i>	268
B. <i>Logique formelle et dialectique</i>	271
□ 2 – LE PARTICULARISME DES RAISONNEMENTS JURIDIQUES	277
A. <i>L'argumentation juridique</i>	277
B. <i>La mixité des raisonnements juridiques</i>	279
Section II – Le choix des propositions	280
□ 1 – LES PROPOSITIONS PHILOSOPHIQUES	280
A. <i>Les propositions fondamentales</i>	280
B. <i>La dissociation des notions</i>	283
□ 2 – LES PROPOSITIONS TECHNIQUES	284
CHAPITRE 3 – Le fait et le droit	291
Section I – La saisie du fait par le droit	292
□ 1 – L'ÉTABLISSEMENT DES FAITS	293
A. <i>L'objet de la preuve</i>	294
B. <i>Preuve directe et présomptions</i>	296
□ 2 – LA CONCEPTUALISATION DES FAITS	298
A. <i>La qualification juridique des faits</i>	299
B. <i>La flexibilité de certaines qualifications</i>	300
Section II – La réponse du droit aux faits	301
□ 1 – LA RÉACTION DU DROIT POSITIF	302
A. <i>La réception du fait par le droit</i>	302
B. <i>Le rejet du fait par le droit</i>	304
□ 2 – L'APPRÉCIATION DU JUGE	306
CHAPITRE 4 – Le juge et le procès	311
Section I – Le juge	312
□ 1 – LE RÔLE DU JUGE	313
A. <i>La mission du juge</i>	314

<i>B. Les actes juridictionnels</i>	317
□ 2 – PRINCIPES GÉNÉRAUX DE L'ORGANISATION JURIDICTIONNELLE	319
<i>A. La compétence des juridictions</i>	320
a) Compétence d'attribution et compétence territoriale	320
b) Unité ou dualité des juridictions judiciaires et administratives	323
c) Le contrôle de la constitutionnalité des lois.....	324
<i>B. Hiérarchie des juridictions et voies de recours</i>	325
<i>C. Collégialité ou juge unique</i>	327
Section II – Le procès	328
□ 1 – LES CARACTÈRES GÉNÉRAUX DU PROCÈS.....	329
□ 2 – LES PRINCIPES GÉNÉRAUX DU PROCÈS	330
<i>A. Le principe du contradictoire</i>	331
<i>B. Les principes relatifs aux formes de la procédure</i>	332
Index alphabétique	339

La théorie générale du droit a pour objet de saisir le phénomène juridique par l'étude de sa raison d'être, de ses finalités, de ses concepts fondamentaux, de sa mise en œuvre, de ses instruments, de ses méthodes...

Au-delà des particularités constitutionnelles, législatives ou jurisprudentielles de chaque système juridique à un moment donné, il existe des alternatives philosophiques, politiques, socio-économiques, techniques..., des modes de raisonnements, des mécanismes intemporels et universels de la pensée juridique.

La règle de droit n'est jamais que l'un des multiples points d'équilibre et de conjonction possibles entre des impératifs divers. Sa compréhension, son évolution et sa mise en œuvre sont indispensables à toute activité juridique, théorique ou pratique, à quelque niveau que ce soit.

Cet ouvrage étudie, dans une perspective méthodologique, le phénomène du droit, à travers ses fondements et son environnement, et la mise en œuvre du droit, avec ses instruments et ses modes d'application.

Cet exposé et cette réflexion sur « le pourquoi? » et « le comment? » du droit s'adressent aussi bien à des juristes débutants qu'à des juristes confirmés et à des étudiants ou des universitaires qu'à des praticiens.

Visitez notre site internet : <http://www.dalloz.fr>



9 782247 033133

ISBN 2 24703313 X

145 F