

Précis Dalloz

philosophie du droit

II. les moyens du droit

Michel Villey

Professeur à l'Université de droit,
d'économie et de sciences sociales de Paris

Deuxième édition
1984

DALLOZ

11, rue Soufflot, 75240 Paris Cedex 05

TABLE DES MATIÈRES

AVANT-PROPOS	1
--------------------	---

PRÉAMBULE

UNE ORIENTATION À TRAVERS LES LITTÉRATURES

Objet du livre	7
ARTICLE I. — CATALOGUES DE TEXTES	8
Les lois et leurs suites	8
Hiérarchie des normes	8
Examen critique	9
Au-delà des textes	10
ARTICLE II. — THÉORIES SUR LES SOURCES DU DROIT	12
Des théories générales du droit	12
Eventail des doctrines	13
Eclectismes	16
Extrincésisme	18
Se libérer des théories	18

ARTICLE III. — L'ÉCLOSION DES LOGIQUES DU DROIT	19
Epistémologie	19
Recherche d'une logique spécifique du droit	20
Un plan d'études	21
Les contradictions des logiques du droit	21
Au-delà des sciences	22
ARTICLE IV. — PHILOSOPHIES	24
Racines oubliées	24
L'emprise du langage	24
Deux thérapeutiques	25
Fondations du droit	26

TITRE PREMIER

LES MOYENS LOGIQUES

CHAPITRE I

SUR LA QUERELLE DES LOGIQUES DU DROIT

ARTICLE I. — UNE LOGIQUE DE LA DÉMONSTRATION	32
Logique de la science	32
Présomption de scientificité	33
ARTICLE II. — AUTRES FORMES DE DISCOURS	37
Logique de l'invention	37
Le droit est-il science ?	38
Nouvelles « logiques juridiques ». Irrationalisme	39
Doctrines de l'École de Bruxelles	41
Résultantes	42

CHAPITRE II

UN TABLEAU DE LA DIALECTIQUE

Histoire d'un mot	45
ARTICLE I. — DEUX LOGIQUES CHEZ ARISTOTE ...	46
La logique de la science	46
Seconde partie de la logique	47
ARTICLE II. — DIALECTIQUE ET PHILOSOPHIE	50
Les dialogues des philosophes	50
Réalisme et dialectique	51
Ambitions modestes	52
ARTICLE III. — QUELQUES RÈGLES DE L'ART	53
Sélection des joueurs	53
Choix des opinions	54
Position de la cause	55
De l'argumentation	56
Mêlée des opinions	57
Conclusions	58
Un art disparu	59

CHAPITRE III

**PREMIERS ÉLÉMENTS D'UNE LOGIQUE
DU DROIT**

ARTICLE I. — DIALECTIQUE ET DROIT	62
A. — Que la jurisprudence est œuvre théorique ...	63
De l'indicatif juridique	63
Condition d'existence du droit	64
Les jurisconsultes successeurs des philosophes grecs	65

B. — La jurisprudence n'est pas scientifique	66
Difficultés d'une science du droit	66
Une quasi-dialectique du droit	67
 ARTICLE II. — L'EXEMPLE ROMAIN	68
1 ^o <i>Ponere causam</i>	69
2 ^o Heurt des opinions	70
3 ^o Conclusions	71
 ARTICLE III. — EXIL ET RETOUR DE LA DIALECTIQUE	73
Le divorce	73
Retrouvailles	74

TITRE SECOND

LES SOURCES NATURELLES

CHAPITRE I

**L'ALTERNATIVE
DES THÉORIES CONTEMPORAINES**

Les deux sources du discours du droit	79
 ARTICLE I. — SOURCES IDÉALES	81
La parole divine	81
La volonté de l'homme	83
La raison. La loi naturelle	86
De l'École du Droit naturel	88
Les Renaissances du droit naturel	91
Examen critique	94
 ARTICLE II. — SOURCES FACTUELLES	96
Le Positivisme scientifique	96
Les Prodomes	98

L'École historique	102
Sociologisme	105
De la norme à l'effectivité	108
Examen critique	109
Résultantes	112

CHAPITRE II

UNE PHILOSOPHIE DE LA NATURE

Du problème du droit naturel	115
Sens du mot nature	116
ARTICLE I. — SUR L'EXTENSION DU CONCEPT CLASSIQUE DE NATURE	118
L'homme dans la nature	119
Les hommes dans la nature	120
ARTICLE II. — COMPRÉHENSION DU CONCEPT CLASSIQUE DE NATURE	124
Le changement dans la nature	125
Le <i>Telos</i> dans la nature	126
Le bien dans la nature	128
ARTICLE III. — DE LA CONTINGENCE DES LOIS DE LA NATURE	131
Une nature rebelle à la science	132
La nature ouverte à la dialectique	133
Applications	134

CHAPITRE III

DU DROIT NATUREL

ARTICLE I. — LE DROIT NATUREL D'ARISTOTE	138
Définition	138
Difficultés de la connaissance du droit naturel	139

Matière à dialectique	140
Applications dans la politique d'Aristote	141
ARTICLE II. — L'EXEMPLE ROMAIN	146
Source du droit à Rome	146
Le droit dans les causes	148
Le droit dans la cité	149
ARTICLE III. — ÉCLIPSE ET RETOUR	152
<i>Naturrechtsphobie</i>	152
Renaissance du droit naturel	153

TITRE TROISIÈME

DES LOIS POSITIVES

CHAPITRE I

POUR ET CONTRE LA LOI POSITIVE

Du droit positif	157
ARTICLE I. — RELIGION DE LA LOI	158
Racines du légalisme	158
Schéma du positivisme légaliste	160
Sélection des sources positives	161
Contrariété des textes	163
Lacunes des textes	165
L'interprétation des textes	167
Interprétation créatrice	170
Autodestruction	171
ARTICLE II. — MEURTRE DE LA LOI	173
Nouveaux philosophes	173
Dévalorisation de la loi	174
Du droit libre	175
Droit Instrument	178
Résultats	181

CHAPITRE II

NOTION DE LA LOI

ARTICLE I. — LA GENÈSE DES LOIS ÉCRITES	183
L'ordre naturel avant la formule	183
Loi dans la nature	184
Les lois écrites	185
Un produit de la dialectique	186
Diversification des lois	187
 ARTICLE II. — FRONTIÈRES DE LA LOI ÉCRITE	190
Un problème de sémantique	190
La fonction politique des lois	191
Les lois instrument de la morale	193
Les règles du droit	195
Et leurs auxiliaires	198
Le destin des règles du droit	201
Résultats	206

CHAPITRE III

**PREMIERS ÉLÉMENTS
D'UN ART JUDICIAIRE**

ARTICLE I. — LE POUVOIR DES TEXTES	209
Nécessité des textes	209
Autorité des textes	211
Insuffisances des textes	215
Inachèvement	218
 ARTICLE II. — POUR UN ART DE L'INTERPRÉTA- TION	219
Exégèse des textes	221
Solution des antinomies	224

Des textes au droit	226
L'epieikeia	228
Un commencement de conclusion	229
POST-SCRIPTUM. — DISCUSSIONS	233
Pro	233
Sed contra	235
Verdict	236
De l'utilité de ce Précis	238
Index alphabétique	239