

Jean-Louis Bergel

Méthodologie juridique



THÉMIS

Droit privé

puf

Sommaire

INTRODUCTION.....	17
1 / <i>Présentation</i>	17
Définition.....	17
Nécessité de la méthodologie juridique.....	18
Limites de la méthodologie juridique.....	20
Nature de la méthodologie juridique.....	21
2 / <i>Hypothèses</i>	23
Problématique.....	23
A / La systématisation du droit.....	23
La notion de système juridique.....	23
Apports de « l'analyse systémale » du droit.....	25
L'application de la notion de système au droit.....	27
B / Neutralité et universalité de la méthodologie juridique ?.....	28
Neutralité de la méthodologie juridique.....	28
Le fonds commun des divers systèmes juridiques.....	30
L'universalité de la méthodologie juridique ?.....	31
3 / <i>Objet de la méthodologie juridique</i>	32
Problématique.....	32
A / Méthodologie juridique, science et technique du droit.....	32
Positions respectives de la science et de la technique.....	32
L'état des recherches en méthodologie juridique.....	35
L'enseignement de la méthodologie juridique.....	36

B / Contenu de la méthodologie juridique	37
Diversité d'objets de la méthodologie	37
Méthodologie fondamentale et méthodologie appliquée	39
Plan	40

PREMIÈRE PARTIE
MÉTHODOLOGIE FONDAMENTALE

TITRE PREMIER

Le traitement juridique des faits

CHAPITRE 1. — Les instruments du droit	49
Présentation générale	49
1 / <i>Les instruments conceptuels</i>	50
1. L'outillage conceptuel des juristes	50
Nécessité du conceptualisme juridique	50
Les notions fondamentales du droit	52
2. Exemples de notions fondamentales	53
A / Les normes	53
Spécificité des normes juridiques	53
Diversité des normes juridiques	56
Fonctions des normes juridiques	57
B / Les droits subjectifs	58
Notion de droit subjectif	58
Fonctions des droits subjectifs	60
2 / <i>Les instruments techniques</i>	61
Les procédés techniques du droit	61
1. Le formalisme	62
La notion de formalisme juridique	62
A / Formalisme et droit substantiel	65
Les objectifs du formalisme	65
Formalisme et validité des actes	66
Formalisme et efficacité des actes	68

A / Définition des concepts juridiques	107
La notion de concept juridique	107
Les modes d'énonciation des définitions juridiques	109
B / Détermination des catégories juridiques	111
L'utilité des catégories juridiques	111
Le processus de détermination des catégories juridiques	113
2. Les concepts juridiques indéterminés	115
La nécessité de concepts indéterminés	115
L'application des concepts indéterminés	118
2 / <i>Qualification et détermination du régime juridique</i>	121
Les incidences de la qualification	121
1. Classifications et qualification juridique	122
A / Diversité des cas de pluralité de classifications	122
Catégories équivalentes et catégories hiérarchisées	122
Catégories alternatives et catégories cumulatives	123
B / Détermination du régime juridique en cas de qualification complexe	124
Le cas général	124
Le cas des hybrides	126
2. Flexibilité et correctifs des qualifications juridiques	127
A / La flexibilité des qualifications	127
Rationalité et subjectivité des qualifications	127
La flexibilité intrinsèque des catégories juridiques	128
B / La reconsidération des qualifications inappropriées	130
Le recours à des correctifs rationnels et d'opportunité	130
Les artifices des qualifications juridiques	131
CHAPITRE 3. — Les méthodes de raisonnement juridique	135
Particularités de l'objet des raisonnements juridiques	135
1 / <i>L'éclectisme du raisonnement juridique</i>	137
Importance et diversité des méthodes de raisonnement juridique	137
1. Méthodes inductive et déductive	139
Analyse et synthèse en droit	139
Déduction et induction en droit	140

B / La distinction des textes impératifs et des textes supplétifs	182
L'intensité du caractère obligatoire des textes	182
Textes impératifs et textes d'ordre public	183
Conséquences du caractère d'ordre public des textes	185
Les textes supplétifs	186
Détermination du caractère impératif ou supplétif des textes	187
2. Méthodes de coordination fondées sur le domaine des textes	189
Les divers domaines d'application des textes	189
A / La coordination des textes généraux et des textes spéciaux	190
Position du problème	190
Détermination du degré de généralité ou de spécialité des textes	191
Délimitation du domaine d'application des textes spéciaux	193
L'incidence de la chronologie des textes ?	194
B / La solution des conflits de lois dans le temps	195
Position du problème	195
L'alternative entre la rétroactivité et la non-rétroactivité de la loi	197
L'effet immédiat de la loi nouvelle	198
La survie de la loi ancienne	200
Les cas de rétroactivité de la loi	201
3. Méthodes fondées sur la cohérence du système juridique	203
La cohérence du système juridique	203
A / La coordination des textes en fonction des qualités inhérentes au système juridique	205
Les qualités inhérentes au système juridique	205
La coordination des textes en fonction de l'harmonie du système juridique	205
Coordination des textes en fonction de la « complétude » du système juridique	206
Coordination des textes en fonction de l'« économie » du système juridique	207
B / La coordination des textes par référence à des principes fédérateurs du système juridique	209
Position du problème	209
Recours à la méthode inductive	210
Recours à la notion d'institution	210

1 / Les méthodes d'interprétation intrinsèque	236
Fondement de l'interprétation intrinsèque	236
1. L'interprétation littérale	237
Importance de l'analyse littérale	237
Le sens des mots	238
2. La recherche de l'intention du législateur	240
La « ratio legis »,	240
L'examen des travaux préparatoires	242
3. Principes et procédés logiques d'interprétation	243
Présentation	243
A / Méthodes et principes d'interprétation extensive	244
B / Méthodes et principes d'interprétation stricte	245
C / Critères de choix entre des interprétations divergentes	247
2 / Les méthodes d'interprétation extrinsèque	248
Le sens de l'interprétation extrinsèque	248
1. La « libre recherche scientifique »	249
La critique de l'exégèse	249
L'esprit de la libre recherche scientifique	250
Définition de la libre recherche scientifique	251
Appréciation de la libre recherche scientifique	253
2. L'interprétation systémique	254
Définition de l'interprétation systémique	254
La méthode systémique	255
Les arguments de l'interprétation systémique	257
3. L'interprétation évolutive	258
Définition de la méthode évolutive	258
Diversité des méthodes évolutives	259
3 / L'éclectisme des méthodes actuelles d'interprétation	260
Les principes d'interprétation	260
L'éclectisme des méthodes pratiquées	261

236
236
237
237
238
240
240
242
243
243
244
245
247
248
248
249
249
250
251
253
254
254
255
257
258
258
259
260
260
261

DEUXIÈME PARTIE	
MÉTHODOLOGIE APPLIQUÉE	
CHAPITRE 1. — La méthodologie législative.	269
Importance et exigences de l'élaboration législative.	269
Les insuffisances de la loi écrite	270
Nécessité d'une méthodologie législative.	271
Travaux et recherches de méthodologie législative	272
Objets de la méthodologie législative, terminologie et plan du chapitre	275
1 / <i>La détermination du contenu de la norme</i>	278
Diverses phases du processus de conception de la loi.	278
1. Étiologie et diagnostic du besoin social de loi	279
Bilan et définition des besoins législatifs	279
Méthodes et procédés d'investigation	281
2. Détermination des mesures législatives	283
Problématique.	283
A / Le processus de décision	284
La détermination des objectifs poursuivis.	284
Le choix des mesures à édicter	286
B / Les techniques d'aide à la décision	289
Les techniques prospectives d'aide à la décision	289
L'évaluation du « suivi » des textes	293
2 / <i>La rédaction de la norme</i>	295
La qualité formelle des textes	295
1. Les procédés rédactionnels	297
Procédés d'expression et méthodes de rédaction	297
A / Les procédés d'expression normative	298
a) Procédés de détermination du champ normatif	298
Les intitulés	298
Les déclarations d'objectifs	299
Les dispositions relatives à l'application de la loi	301

b) Procédés de détermination du contenu normatif	302
Législation par référence et renvois	302
Dispositions générales et énumérations légales	305
Définitions légales et réglementaires	307
B / Les méthodes de rédaction des textes	308
Art et méthode de rédaction des textes	308
Recours à la méthodologie de la communication	309
La pédagogie de l'erreur	310
Les apports de l'informatique	311
2. Les énoncés normatifs	313
Éléments constitutifs de l'expression normative	313
A / Composition et structure des lois et règlements	313
L'énoncé par articles	313
La composition d'ensemble	315
B / Le style des lois et règlements	316
Spécificité des énoncés normatifs	316
Les incidences formelles des spécificités des lois et règlements	316
Vocabulaire et style des textes	318
3 / La question de la codification	320
Le phénomène de la codification	320
1. La problématique de la codification	322
Notions de « code » et de « codification »	322
Avantages et inconvénients de la codification	325
2. Les méthodes de codification	327
Méthodologie de la codification « à droit constant »	327
Le processus actuel de codification en France	329
CHAPITRE 2. — La méthodologie juridictionnelle	335
Fonction juridictionnelle et méthodologie juridictionnelle	335
Problématique et plan	337
1 / La stratégie du procès	338
Les rôles respectifs des parties et du juge	338
1. Droits et obligations des parties	340
A / Les droits des parties	340
Le principe dispositif	340
Le choix de l'action	342

302	B / Les obligations des parties	346
302	Principe du contradictoire et obligations des parties	346
305	L'exposé des moyens des parties	347
307	Le devoir de diligence ou de célérité	349
308	2. Pouvoirs et devoirs du juge	351
308	A / Les pouvoirs du juge	351
309	Les pouvoirs du juge dans la conduite du procès	351
310	Le pouvoir de décision du juge	353
311	B / Les devoirs du juge	355
313	Respecter une éthique	355
313	Juger un litige	357
313	Appliquer le droit	358
315	2 / <i>Le raisonnement juridictionnel</i>	360
316	La particularité du raisonnement juridictionnel	360
316	1. Organisation et substance du raisonnement juridictionnel	361
318	La logique judiciaire	361
320	A / La logique des parties	364
320	Spécificité de l'argumentation des parties	364
322	L'argumentation de fait	365
322	L'argumentation de droit	365
325	B / La logique du juge	366
327	Décision juridictionnelle et logique	366
327	Le « juste » et le « juridique » dans les décisions de justice	368
329	2. Spécificités du raisonnement juridictionnel en cas de voies de recours	369
335	Le raisonnement dans les décisions de cours d'appel	369
335	Le raisonnement devant les juridictions de cassation	371
337	3. Le discours juridictionnel	374
338	Observations générales	374
338	La normalisation des arrêts de la Cour de cassation	376
340	CHAPITRE 3. — Modes particuliers de traitement juridique des faits	379
340	Le passage du fait au droit	379
340	L'exemple du traitement conventionnel des relations juridiques	380
342		

1 / Analyse des comportements et modes de correction des solutions légales	381
Les principes correcteurs du droit	381
1. Le traitement de l'abus de droit	382
Problématique de l'abus de droit	382
Mise en œuvre de l'abus de droit	385
2. Le traitement de l'apparence	387
Problématique de l'apparence	387
Conditions et mise en œuvre de la théorie de l'apparence	388
2 / La méthodologie de la preuve	389
1. Les enjeux de la preuve	389
Preuve judiciaire et preuve extra-judiciaire	389
Les systèmes de preuve	391
2. L'itinéraire de la preuve	393
A / La recherche des preuves	393
Le jeu de rôles	393
La production de preuves documentaires	395
Le recours à des mesures d'instruction	396
Les limites des mesures d'instruction	397
B / Utilisation et appréciation des preuves	398
L'utilisation des preuves	398
L'appréciation des preuves	400
Index	405

1 /

Définition

Au sens
conçue com
plus précisés
La méthodo
ques, des pr
pour Descar
des sont au
même à l'in
Or, mêm
dépassent le
l'ensemble d
garanti par
ensemble de
des relations
constitutions
prudence ou
de droit dis
rassembler,
mettre en or

1. « Discours
ces » (1637). Voir