LA PENSÉE JURIDIQUE MODERNE

Droit et anthropologie

Jan M. Broekman

story scientia L·G·D·J

Sommaire

Introduction : Le « Magnus Homo » 11

PREMIÈRE PARTIE
DROIT ET ANTHROPOLOGIE

CHAPITRE I : **L'harmonie entre le droit et l'anthropologie** 17

1. Droit 17
2. Anthropologie 18
3. Droit et anthropologie 21
4. L'harmonie entre droit et anthropologie 24
5. La juridification 25
6. La pensée de l'application 29
7. La subjectivité en tant que nom propre 33

CHAPITRE II : **L'homme et l'animal** 41

1. Le théorème homme-animal 41
2. Herder et l'anthropologie philosophique 47
3. Le théorème homme-animal comme argument 52
   a. Approche anthropologique de la théorie des institutions 53
   b. Théorie des institutions du point de vue d'une théorie du droit 54
4. Anthropologie dualiste et subjectivité de droit 58

CHAPITRE III : **Le cartésianisme en droit** 63

1. Introduction 63
2. Cartésianisme 64
3. Transsexualité 70
4. La spécificité du droit 81
5. Anthropologie et philosophie du droit 87
6. Conclusion 89

DEUXIÈME PARTIE
THÉORIE DU DROIT ET ANTHROPOLOGIE

CHAPITRE IV : **Pensée fondationnelle** 93

1. Réduction et transformation sémantique 93
2. Caractéristiques de la pensée fondationnelle 95
3. Le droit comme élément de culture 97
4. La rupture entre nature et culture 99
   a. Ordo 100
   b. Origine 101
   c. Connaissance 103

CHAPITRE V : **Le légalisme** 105

1. L'application 105
2. Légalisme et exégèse 112
3. Légalisme et cartésianisme 114
4. Le légalisme comme idéal-type de la théorie du droit 118
5. Le juge et sa tragédie 120

CHAPITRE VI : **Anthropologie et critique du droit** 123

1. La structure de la critique en théorie du droit 123
2. Théorie fonctionnelle du droit et théorie des systèmes 127
   a. Améliorer le droit 127
   b. Langage et comportement 129
3. Critique du droit et théorie du discours 132

TROISIÈME PARTIE
ANTHROPOLOGIE ET DISCOURS JURIDIQUE

CHAPITRE VII : **Le discours juridique** 147

1. Introduction 147
2. Le concept de 'discours juridique' 150
   a. Le langage comme instrument descriptif 150
   b. La réalité du texte 152
   c. Le concept de 'discours juridique' 153
3. Discours et théorie du langage 156
4. Trois pratiques discursives 159

CHAPITRE VIII : **Individualité et subjectivité** 165

1. Individualité et subjectivité 165
2. Doctrine juridique et stratégie de la subjectivité 167
3. Théorie du droit et stratégie de la subjectivité 172
4. La pratique juridique comme praxis de la subjectivité 174
   a. La désindividualisation de la responsabilité pénale 176
   b. La problématique des groupes d'intérêts dans la procédure devant le juge administratif 181
5. Sujet de droit et rationalité juridique 184

CHAPITRE IX : **La causalité juridique** 189

1. Les théories de la causalité juridique 189
2. La causalité comme stratégie discursive 191
3. Causalité, langage et réalité 193

CHAPITRE X : **Le grand équilibre** (en guise de conclusion) 195

Bibliographie 199

Index des noms 213

Ce livre ébauche la culture occidentale et son épistème juridique. L'image de l'homme de notre droit actuel reflète les conditions essentielles au droit. Par conséquence, la dogmatique juridique présente les mêmes conditions que celles d'une anthropologie juridique. Cette image et ces conditions sont produits par des transformations sémantiques en profondeur. Par une perspective anthropologique on peut dévoiler les principes qui font que le discours juridique est précisément juridique, qui sont les principes constitutifs du droit. Il est remarquable de voir comment la dogmatique et la pratique juridique se structurent autour de la relation entre langage et réalité, acte de parole et empirisme. Elle révèle combien elle est discursive sans qu'il y ait à faire de ce caractère un principe de théorie du droit. Une évidence s'impose : ce qui est dit, constaté, verbalisé existe pour le discours juridique - le reste n'existe pas, ni en lui-même, ni pour le droit.

Jan M. Broekman est professeur en philosophie du droit et philosophie contemporaine à l'Université de Leuven, Belgique, et professeur en philosophie de la médecine à l'Université Libre d'Amsterdam, Pays-Bas. Il est professeur honoraire à l'Université Nationale d'Argentine à Mar del Plata. Il a publié environ cent cinquante articles scientifiques en neuf langues, la plupart sur la philosophie du droit, de la médecine, de la culture contemporaine. Ses ouvrages sont publiés dans plusieurs langues, comme *Phänomenologie und Egologie* (1963), *Strukturalismus* (1971), *Recht en Antropologie* (1979), *Mens en Mensbeeld van ons Recht* (1979), *Recht, Rechtsfilosofie en Rechtstheorie* (1993) et avec d'autres auteurs, comme *Phänomenologie und Marxismus*, 4 Vols, (1975-1979), *Recht en Taal*(1979), *Darstellung und Sinn*(1990).

9 782275 005034
DROIT ET ANTHROPOLOG
180/05/99
85595 161299
0001
0
0
2

9 782275 005034

ISBN 2-275-00503-X

180 F