

Giorgio del Vecchio

Philosophie du droit

Traduction de J. Alexis d'Aynac

Présentation de

Daniel Gutmann

Professeur à l'Université de Paris I Panthéon-Sorbonne



DALLOZ



Le pictogramme qui figure ci-contre mérite une explication. Son objet est d'alerter le lecteur sur la menace que représente pour l'avenir de l'écrit, particulièrement dans le domaine de l'édition technique et universitaire, le développement massif du photocopillage.

Le Code de la propriété intellectuelle du 1^{er} juillet 1992 interdit en effet expressément la photocopie à usage collectif sans autorisation des ayants droits. Or, cette pratique s'est généralisée dans les établissements d'enseignement supérieur, provoquant une baisse brutale des achats de livres et de revues, au point que la possibilité même pour les auteurs de créer des œuvres nouvelles et de les faire éditer correctement est aujourd'hui menacée.

Nous rappelons donc que toute reproduction, partielle ou totale, de la présente publication est interdite sans autorisation de l'auteur, de son éditeur ou du Centre français d'exploitation du droit de copie (CFC – 20, rue des Grands-Augustins – 75006 Paris).

DALLOZ

31-35, rue Froidevaux – 75685 Paris cedex 14

Le Code de la propriété intellectuelle n'autorisant, aux termes de l'article L. 122-5, 2^o et 3^o a), d'une part, que les « copies ou reproductions strictement réservées à l'usage privé du copiste et non destinées à une utilisation collective » et, d'autre part, que les analyses et les courtes citations dans un but d'exemple et d'illustration, « toute représentation ou reproduction intégrale ou partielle faite sans le consentement de l'auteur ou de ses ayants droit ou ayants cause est illicite » (art. L. 122-4).

Cette représentation ou reproduction, par quelque procédé que ce soit, constituent donc une contrefaçon sanctionnée par les articles L. 335-2 et suivants du Code de la propriété intellectuelle.

TABLE DES MATIÈRES

	Pages
PRÉFACE	I
BIBLIOGRAPHIE	9

INTRODUCTION

<i>Concept et fonctions de la philosophie du droit</i>	13
Philosophie et science du droit	13
Les trois ordres de recherches de la philosophie du droit ; sa définition	14
Lien entre ces trois ordres. Fonction pratique	15
Philosophie du droit et droit naturel	18
<i>Relations entre philosophie du droit et matières analogues</i>	19
Relations avec la jurisprudence	19
Relations avec la philosophie théorique	20
Relations avec la psychologie	21
Relations avec la philosophie morale	22
Relations avec la sociologie	23
Relations avec les autres sciences	26
<i>Méthode en général et méthodes de la philosophie du droit</i>	27
Induction et déduction	27
Connaissances empiriques (<i>a posteriori</i>) et rationnelles (<i>a priori</i>)	28
Méthodes de la philosophie du droit	30
Méthode génétique et méthode comparative	31
La communicabilité du droit	33

HISTOIRE DE LA PHILOSOPHIE DU DROIT

<i>Considérations préliminaires</i>	35
<i>La philosophie grecque</i>	36
Les débuts	36
Les sophistes	36
Socrate	39
Platon	41
Aristote	45

L'école stoïcienne.....	49
L'école épicurienne	51
<i>Les juristes romains</i>	52
<i>Le christianisme et la philosophie du droit au Moyen Age</i>	57
La patristique	59
La scolastique	60
Les écrivains gibelins et la doctrine du contrat social.....	63
<i>La Renaissance</i>	68
<i>La philosophie du droit à l'époque moderne</i>	71
Machiavel et Bodin	71
Grotius et autres auteurs de son temps (Gentile, Suarez, Selden, etc.)	74
Hobbes	83
Spinoza	85
Pufendorf	87
Locke et autres écrivains anglais (Hooker, Sidney, Hume, etc.)	89
Leibniz, Thomasius et Wolff	93
Vico et Montesquiéu	98
Rousseau et autres auteurs de son temps. La Déclaration des droits de l'homme et du citoyen.....	104
Kant	110
Fichte et l'école du droit rationnel.....	123
L'historicisme.....	126
L'historicisme politique et la philosophie de la Restauration	128
L'historicisme philosophique ou idéalisme subjectif (Schelling, Hegel).....	130
L'historicisme juridique ou l'école historique du droit....	136
<i>Aperçu sur la philosophie du droit en Italie</i>	141
De Vico à 1870 environ (Filangieri, Romagnosi, Rosmini, etc.)	141
De 1870 environ à nos jours (Ardigo, Vanni, Petrone, etc.)....	168
<i>Aperçu sur la philosophie du droit en France, Belgique, etc. aux temps modernes (XIX^e et XX^e siècles)</i>	180
<i>Aperçu sur la philosophie du droit en Angleterre et aux Etats-Unis à l'époque moderne</i>	188
<i>Aperçu sur la philosophie du droit en Allemagne, Autriche et Suisse à la période moderne</i>	203
<i>Aperçu sur la philosophie du droit en Espagne, Portugal, Amérique latine, Roumanie, Hongrie, Grèce, Hollande, Scandinavie, Finlande, etc.</i>	213
<i>Aperçu sur la philosophie du droit en Pologne, Russie, Tchéco-Slovaquie, Yougoslavie, Bulgarie, Turquie, etc.</i>	230
<i>Nota</i>	243

TABLE DES MATIÈRES

461

PARTIE SYSTÉMATIQUE

SECTION I

Le concept du droit

<i>Préliminaires</i>	245
Nécessité de la définition.....	245
L'attitude sceptique	246
L'idée du droit naturel.....	247
Distinction entre concept et idéal du droit.....	249
Les éléments communs du droit.....	250
Forme et contenu du droit.....	521
Le problème des universaux.....	253
<i>Analyse du concept du droit</i>	256
Le droit comme critère de l'évaluation de l'agir.....	256
L'action humaine et ses éléments.....	256
Les actes dits internes et externes.....	258
Droit et force.....	260
Le prétendu « droit du plus fort ».....	261
Loi physique et loi juridique.....	262
Droit et tort.....	262
<i>Relations entre droit et morale</i>	263
Le système éthique et ses divisions ; morale et droit.....	263
La coutume et les diverses espèces de normes.....	265
Normes éthiques (morales et juridiques) et normes techniques.....	267
Définition du droit.....	269
Cohérence entre morale et droit.....	270
Le problème de leur distinction.....	272
Dédution des caractères différentiels.....	275
<i>Le droit au sens objectif</i>	279
Distinction entre droit objectif et droit subjectif.....	279
Caractères du droit objectif.....	280
Le problème de l'interprétation.....	281
Fonction de l'équité et des principes généraux du droit.....	281
Impérativité	285
Classification des normes juridiques.....	286
Normes taxatives et normes dispositives.....	289
Droit public et droit privé.....	292
Les destinataires des normes juridiques.....	294
<i>La coercibilité du droit</i>	295
<i>Sources du droit positif</i>	302
Concept du droit positif et de ses sources.....	302
La coutume, ses éléments.....	803

La juridiction.....	306
La loi.....	306
<i>Loi formelle et loi matérielle.....</i>	307
Promulgation et publication de la loi.....	308
Lois constitutionnelles et lois ordinaires.....	310
Contrôle de la constitutionnalité de la loi.....	310
Relations entre la coutume et la loi.....	313
Les décrets et règlements.....	318
La science du droit.....	321
Les traités internationaux.....	323
<i>Le droit subjectif.....</i>	324
Eléments du droit subjectif.....	325
<i>Droit et intérêt.....</i>	329
<i>Rapport juridique et sujets du droit.....</i>	332
Personnes juridiques.....	335
<i>Faits, actes et affaires juridiques.....</i>	343
<i>La société.....</i>	346
Nécessité de la société pour l'homme.....	346
L'hypothèse de l'« état de nature ».....	347
Sociétés humaines et sociétés animales.....	348
Conception mécanique et conception organique de la société..	348
Valeur et limites de la conception organique.....	350
<i>L'Etat.....</i>	352
Concept de l'Etat. Ses éléments.....	352
Le peuple.....	354
Peuple et nation.....	354
Le territoire.....	356
Lien juridique et souveraineté.....	358
Constitution et distinction des pouvoirs.....	359
La fonction judiciaire et l'école du droit libre.....	361
Primauté de la loi.....	363
<i>Relations entre droit et Etat.....</i>	363
<i>Les fins de l'Etat et l'Etat de droit.....</i>	372
<i>Etat et société des Etats.....</i>	377
Volonté de l'Etat et lien juridique.....	377
Nécessité et fondement du rapport de sociabilité entre Etats..	379
Le postulat de la société universelle des Etats et les accords particuliers.....	382
La communauté internationale et les divers degrés de la posi- tivité.....	384

TABLE DES MATIÈRES

463

SECTION II

Origine et évolution historique du droit

<i>Considérations méthodologiques</i>	387
<i>Formation historique du droit et de l'Etat</i>	388
Horde, matriarcat et patriarcat.....	388
Organisation du groupe gentilice.....	390
Vengeance et composition.....	392
Passage à la phase supergentilice ; formation de l'Etat.....	392
Différenciation progressive du droit.....	395
<i>Caractères de l'évolution historique du droit</i>	396
Eléments constants.....	397
Aspects caractéristiques de l'évolution juridique.....	398
Critique de la théorie du matérialisme historique ou déterminisme économique.....	400
Loi de Maine	404
<i>Le progrès juridique</i>	405

SECTION III

Le fondement rationnel du droit

<i>Le sentiment juridique</i>	409
<i>Théories du scepticisme et du réalisme empirique</i>	410
<i>Théorie de l'historicisme</i>	414
<i>Théorie du théologisme</i>	415
<i>Théorie de l'utilitarisme</i>	417
<i>La nature humaine comme fondement du droit</i>	421
Caractère et limites de cette étude.....	421
Conception causale et téléologique de la nature.....	422
Déterminisme et liberté.....	427
La primauté du moi et l'impératif éthique.....	428
Principes de la morale et du droit.....	431
La naturalité du droit positif et le droit naturel.....	435
Erreurs des théoriciens anciens du droit naturel et des positivistes modernes.....	437
Réalisation du droit naturel et hétérogénéité des fins.....	438
Relations entre le droit naturel et le droit positif.....	440
Le respect de la légalité et la lutte pour la justice.....	444
<i>Index des auteurs cités</i>	447