

Table des matières

| | |
|---|----|
| Introduction | 9 |
| 1. Le paradigme du pluralisme juridique, un paradigme restant à penser..... | 9 |
| 2. L'opportunité de chercher à contribuer au progrès scientifique.... | 14 |
| 3. Le recours inédit à la théorie syncrétique du droit..... | 17 |
| 4. Les enjeux sémantiques et lexicographiques de la théorie syncrétique du droit. | 23 |
| 5. L'évolutivité et la relativité du sens de « droit »..... | 29 |
| 6. La mesure pionnière de la juridicité des normes..... | 33 |
| 7. La différence entre une étude théorique libre et une étude théorique scientifique..... | 38 |
| 8. Des recherches attachées principalement aux théories du droit et secondairement aux règles de droit..... | 40 |

Première partie

L'élaboration de la théorie syncrétique du droit ou la crédibilité conceptuelle du pluralisme juridique

| | |
|---|----|
| 9. La présentation de la théorie syncrétique du droit, élément cardinal de <i>Théories du droit et pluralisme juridique</i> | 45 |
| 10. La théorie syncrétique du droit, une théorie du droit et une méta-théorie du droit..... | 51 |
| 11. Le « processus de destruction créatrice » propre à la théorie syncrétique du droit..... | 56 |
| 12. Le syncrétisme, une intention nouvelle mais peut-être porteuse pour la théorie du droit..... | 58 |
| 13. L'intimité problématique reliant la théorie syncrétique du droit et l'échelle de juridicité..... | 66 |
| 14. La théorie syncrétique du droit, une théorie visant à unifier la diversité des théories du droit..... | 67 |
| 15. Les conséquences déterminantes mais indirectes de la théorie syncrétique du droit sur l'étude du pluralisme juridique..... | 70 |

| | |
|--|-----|
| 16. La théorie syncrétique du droit, une théorie pluraliste du droit et une théorie du pluralisme du droit..... | 72 |
| Chapitre 1 – L'intention épistémologique propre à la théorie syncrétique du droit..... | 81 |
| 17. Des enjeux épistémologiques au cœur de ces travaux..... | 81 |
| 18. Faire évoluer le statut épistémologique de la théorie du droit en proposant une méta-théorie scientifique et en constatant la définition syncrétique du droit..... | 83 |
| Section 1 – La recherche d'une scientificité élevée des études théoriques du droit..... | 89 |
| 19. La quête de la légitimité scientifique en théorie du droit..... | 89 |
| 20. La possibilité d'une théorie scientifique du droit..... | 95 |
| 21. L'exposé de la méthode, une prémisse indispensable à la scientificité des recherches..... | 102 |
| I. L'objectivité, premier principe scientifique..... | 109 |
| 22. La prescription de la méta-théorie scientifique à la science des théories du droit de procéder à des recherches objectives et d'opérer des conclusions objectives..... | 109 |
| II. L'empirisme, second principe scientifique..... | 125 |
| 23. La prescription de la méta-théorie scientifique à la science des théories du droit de procéder à des recherches empiriques et d'opérer des conclusions empiriques..... | 125 |
| Section 2 – La quête d'une réponse consensuelle et actuelle à la question du droit..... | 144 |
| 24. La définition du droit, fin unique de la théorie syncrétique du droit..... | 144 |
| 25. La définition de la définition..... | 150 |
| 26. Le rapport consubstantiel entre la problématique de la possibilité théorique du pluralisme juridique et celle de la définition du droit..... | 153 |
| 27. La théorie syncrétique, une théorie du droit objectif..... | 162 |
| 28. La théorie syncrétique, une théorie de la juridicité des normes.... | 168 |
| 29. La définition de la norme ou règle comme signification d'un énoncé servant de modèle de comportement..... | 174 |
| 30. L'usage de « règle » et de « norme » comme synonymes..... | 188 |
| 31. L'acte juridique, support formel des règles de droit..... | 192 |
| I. Le sens relatif de « droit »..... | 199 |
| 32. La relativité consubstantielle à la notion de droit..... | 199 |
| 33. Des carences théoriques autour du concept de droit creusant le fossé entre théorie et pratique juridiques..... | 209 |
| II. L'essence du droit par les sens de « droit »..... | 213 |

- 34. La définition syncrétique du droit, aboutissement de la théorie syncrétique du droit.....213
- 35. La définition syncrétique du droit, une définition objective et descriptive de ce qu'est le sens de « droit », non une définition subjective et stipulative de ce que doit être le sens de « droit ».....220
- 36. La définition syncrétique du droit, une définition lexicale.....229
- 37. La recherche de toutes les définitions de la juridicité des normes revêtant une force doctrinale significative.....238
- 38. Des essais antérieurs d'identification de (et non des) critères de la juridicité.....244

Chapitre 2 – Les instruments scientifiques produits par la théorie syncrétique du droit.....259

- 39. La logique scientifique du recours à des instruments de mesure des caractères juridique et normatif des règles259
- Section 1 – L'échelle de juridicité, un outil pour mesurer la force juridique des règles.....264
- 40. Une échelle au service de la scientificité de la théorie syncrétique du droit.....264
- 41. La juridicité, la force juridique ou la qualité juridique267
- 42. Des degrés de juridicité, loin de la vision manichéenne « droit/non-droit »272
- I. Les six critères de la juridicité.....285
- 43. Une définition lexicale et syncrétique par les critères de juridicité des règles285
- 44. Les critères de juridicité des règles revêtant actuellement une force doctrinale significative.....290
- 45. La présentation de la définition syncrétique du droit à travers les critères de juridicité des règles.....296
 - 1. La valeur juridique300
- 46. Une règle est juridique si elle est légitime sous un angle axiologique.....300
- 47. La valeur juridique d'une règle se mesure subjectivement, du point de vue du for intérieur de l'observateur extérieur, et est donc variable et relative308
 - 2. La validité juridique311
- 48. Une règle est juridique si elle est valide formellement et matériellement à l'intérieur d'un ordre juridique311
 - a. *La validité formelle*.....315

| | |
|---|-----|
| 49. Une règle est valide formellement si elle a été produite conformément aux règles de procédure en vigueur dans son ordre juridique | 315 |
| <i>b. La validité matérielle</i> | 320 |
| 50. Une règle est valide matériellement si elle ne contredit pas les principes, valeurs et autres règles antérieurs et supérieurs contenus dans son ordre juridique | 320 |
| 3. Les qualités nomo-juridiques | 323 |
| 51. Une règle est juridique si elle répond aux quatre exigences qualitatives propres à la normativité juridique..... | 323 |
| <i>a. Une règle de conduite, une règle de procédure ou une règle attributive</i> | 324 |
| 52. Une règle est juridique si elle consiste en une règle de conduite, en une règle de procédure ou en une règle attributive..... | 324 |
| <i>b. Une règle obligatoire</i> | 332 |
| 53. Une règle est juridique si elle est impérative, si elle prescrit..... | 332 |
| 54. Une règle n'est pas juridique si elle est seulement déclarative, incitative ou recommandatoire..... | 341 |
| <i>c. Une règle générale</i> | 349 |
| 55. Une règle est juridique si elle est générale, abstraite, impersonnelle et permanente..... | 349 |
| <i>d. Une règle sécurisante</i> | 356 |
| 56. Une règle est juridique si elle est précise, claire, indiscutable, intelligible et accessible..... | 356 |
| 4. La sanction juridique..... | 362 |
| 57. Une règle est juridique si son non-respect est l'objet d'une sanction..... | 362 |
| 58. Une règle est juridique si son non-respect est l'objet d'une sanction juridique, donc organisée dans l'ordre juridique..... | 367 |
| <i>a. La possibilité de la sanction</i> | 373 |
| 59. Une règle est juridique si son non-respect est théoriquement l'objet d'une sanction juridique..... | 373 |
| <i>b. L'effectivité de la sanction</i> | 380 |
| 60. Une règle est juridique si son non-respect est effectivement l'objet d'une sanction juridique | 380 |
| 5. L'application juridique | 385 |
| 61. Une règle est juridique si les organes exécutifs de l'ordre juridique l'appliquent effectivement | 385 |
| 62. La règle initiale est juridique uniquement si son application n'est pas créatrice..... | 401 |
| 6. L'effectivité..... | 411 |

| | |
|--|-----|
| 63. Une règle est juridique si elle est respectée par ses destinataires..... | 411 |
| <i>a. L'effectivité matérielle.....</i> | 432 |
| 64. Une règle est juridique si elle est comportementalement respectée par ses destinataires..... | 432 |
| <i>b. L'effectivité symbolique.....</i> | 438 |
| 65. Une règle est juridique si elle est psychologiquement respectée par ses destinataires..... | 438 |
| 7. Le développement juridique de l'ordre normatif (critère transversal)..... | 444 |
| 66. Pour pouvoir être valide, sanctionnée et appliquée juridiquement, une règle doit appartenir à un ordre juridique..... | 444 |
| <i>a. L'organisation de l'ordre normatif (règles secondaires et fonctions).....</i> | 460 |
| 67. Un ordre normatif est juridique s'il comporte une proportion élevée de règles de procédure et s'il remplit à travers elles les fonctions de création, d'application et de juridiction..... | 460 |
| <i>b. La puissance de l'ordre normatif (souveraineté et efficacité).....</i> | 466 |
| 68. Un ordre normatif est juridique s'il est souverain et s'il est efficace..... | 466 |
| II. La production et la lecture des résultats..... | 471 |
| 69. Le mode d'exploitation des critères et sous-critères de juridicité des normes..... | 471 |
| 70. Le mode de calcul de la juridicité d'une norme..... | 479 |
| 71. L'évolutivité et la variabilité du droit et de la notion de droit, limites à l'exportabilité de l'échelle de juridicité..... | 485 |
| 72. Le caractère éminemment théorique de la définition du droit, limite à la praticité de l'échelle de juridicité..... | 500 |
| Section 2 – L'échelle de normativité, un outil pour évaluer la force factuelle des règles..... | 508 |
| 73. L'échelle de normativité, un instrument sociologique complémentaire de l'échelle de juridicité et annexe dans la théorie syncrétique du droit..... | 508 |
| I. La définition de la normativité..... | 512 |
| 74. La normativité, caractère de ce qui est effectivement et matériellement une norme du point de vue des destinataires-récepteurs..... | 512 |
| II. L'utilisation de l'échelle de normativité..... | 532 |
| 75. Les degrés de l'échelle de normativité..... | 532 |
| 76. L'intérêt du recours à l'échelle de normativité au sein de travaux juridiques..... | 536 |

| | |
|--|-----|
| 77. L'échelle de normativité, une ouverture ponctuelle à la sociologie mais non à l'interdisciplinarité..... | 545 |
| Conclusion..... | 557 |
| 78. La menace d'une théorie du droit coupée de la réalité du droit.... | 557 |
| 79. La définition syncrétique du droit et l'échelle de juridicité, des instruments potentiellement au service du progrès des connaissances scientifiques relatives à la notion de droit..... | 559 |

Seconde partie

L'expérimentation de l'échelle de juridicité ou la potentialité matérielle du pluralisme juridique

| | |
|--|-----|
| 80. Une expérimentation témoignant de l'ambition scientifique de l'ouvrage..... | 569 |
| 81. L'introduction osée des expériences scientifiques dans la recherche juridique | 573 |
| 82. L'utilité potentielle des expériences scientifiques pour le droit..... | 578 |
| 83. La mise en lumière du pluralisme juridique qualitatif imprégnant le monde des normes par l'expérimentation de l'échelle de juridicité..... | 581 |
| 84. Grille de lecture de la juridicité d'une règle..... | 583 |

Chapitre 1 – La virtualité du pluralisme juridique illustrée par les applications de l'échelle de juridicité à diverses formes de normativité.....

| | |
|---|-----|
| 85. Des expériences inscrites dans de nouveaux modes de rationalité et de connaissance juridiques..... | 587 |
| 86. Liste des formes de normativité étudiées | 589 |
| 87. N° 1. – La Constitution..... | 590 |
| 88. N° 2. – La loi | 592 |
| 89. N° 3. – La jurisprudence | 595 |
| 90. N° 4. – Le principe fondamental reconnu par les lois de la République..... | 599 |
| 91. N° 5. – Le droit de la collectivité territoriale | 600 |
| 92. N° 6. – Le droit de l'État fédéré..... | 600 |
| 93. N° 7. – La <i>common law</i> | 601 |
| 94. N° 8. – Le droit de l'Union européenne..... | 602 |
| 95. N° 9. – La Convention européenne de sauvegarde des droits de l'homme et des libertés fondamentales | 603 |
| 96. N° 10. – Le droit international..... | 604 |
| 97. N° 11. – Le règlement | 606 |
| 98. N° 12. – La circulaire administrative..... | 607 |

| | |
|---|-----|
| 99. N° 13. – La Déclaration des droits de l’homme et du citoyen..... | 608 |
| 100. N° 14. – Le droit de l’autorité administrative indépendante..... | 608 |
| 101. N° 15. – L’accord collectif..... | 609 |
| 102. N° 16. – Le règlement intérieur..... | 609 |
| 103. N° 17. – Le contrat..... | 610 |
| 104. N° 18. – La coutume..... | 613 |
| 105. N° 19. – L’usage..... | 613 |
| 106. N° 20. – La doctrine..... | 614 |
| 107. N° 21. – L’adage..... | 614 |
| 108. N° 22. – Le droit transnational..... | 615 |
| 109. N° 23. – La charte et le code de bonne conduite privés..... | 616 |
| 110. N° 24. – Le droit local..... | 617 |
| 111. N° 25. – La morale..... | 617 |
| 112. N° 26. – Le droit religieux..... | 618 |
| 113. N° 27. – La règle de bienséance..... | 618 |
| 114. N° 28. – La loi mafieuse..... | 619 |
| 115. N° 29. – La règle du groupe..... | 619 |
| 116. N° 30. – La règle de la tribu..... | 620 |
| 117. N° 31. – Le droit nazi..... | 620 |
| 118. N° 32. – Le droit médiéval..... | 621 |
| 119. N° 33. – La loi du talion..... | 622 |
| 120. N° 34. – La norme technique..... | 623 |
| 121. N° 35. – La règle de grammaire..... | 623 |
| 122. N° 36. – La règle du jeu..... | 623 |
| 123. N° 37. – La règle de l’art..... | 624 |
| 124. N° 38. – La loi économique..... | 624 |
| 125. N° 39. – La loi physique..... | 625 |
| 126. N° 40. – L’habitude..... | 625 |

Chapitre 2 – L’éventualité du pluralisme juridique attestée par les applications de l’échelle de juridicité aux sources d’une branche de normes sujet d’expérience.....627

127. Le recours à un sujet d’expérience dans une recherche juridique...627

128. Différents sujets d’expérience potentiels et le choix des normes applicables aux communications électroniques....628

Section I – Les sources étatiques de normes comme indices de la possibilité du pluralisme juridique.....632

I. Les sources étatiques « politiques » et la force juridique de leurs règles.....632

1. La force juridique des règles législatives.....632

a. *La juridicité des règles législatives à normativité élevée*.....632

| | |
|--|-----|
| b. <i>La juridicité des règles législatives à normativité peu élevée</i> | 634 |
| 2. La force juridique des règles constitutionnelles et des règles décrétales..... | 635 |
| a. <i>La juridicité des règles constitutionnelles</i> | 635 |
| b. <i>La juridicité des règles décrétales</i> | 636 |
| II. Les sources étatiques « non politiques » et la force juridique de leurs règles..... | 638 |
| 1. La force juridique des règles d'origine étatique spécialisée...638 | |
| a. <i>La juridicité des règles « dures » fabriquées par les autorités spécialisées</i> | 638 |
| b. <i>La juridicité des règles « molles » façonnées par les autorités spécialisées</i> | 640 |
| 2. La force juridique des règles d'origine étatique juridictionnelle....641 | |
| a. <i>La juridicité des règles jurisprudentielles en matière constitutionnelle</i> | 641 |
| b. <i>La juridicité des règles jurisprudentielles en matière civile et en matière administrative</i> | 643 |
| Section 2 – Les sources non étatiques de normes comme preuves de la possibilité du pluralisme juridique | 644 |
| I. Les sources publiques externes et la force juridique de leurs règles...644 | |
| 1. La force juridique des règles européennes | 644 |
| a. <i>La juridicité des règles portées par les directives européennes</i> | 645 |
| b. <i>La juridicité des règles contenues dans les autres actes européens</i> | 646 |
| 2. La force juridique des règles internationales.....648 | |
| a. <i>La juridicité des règles édictées par le Conseil de l'Europe</i> | 648 |
| b. <i>La juridicité des règles érigées par les autres institutions internationales</i> | 649 |
| II. Les sources privées et la force juridique de leurs règles | 651 |
| 1. La force juridique des règles privées à portée générale | 651 |
| a. <i>La juridicité des règles provenant des usages privés</i> | 651 |
| b. <i>La juridicité des règles issues des règlements privés</i> | 652 |
| 2. La force juridique des règles privées à portée individuelle ...654 | |
| a. <i>La juridicité des règles engendrées par les contrats privés</i> | 654 |
| b. <i>La juridicité des règles générées par les modes privés de résolution des conflits</i> | 655 |
| 177. L'entière possibilité du pluralisme juridique en droit des communications électroniques..... | 656 |
| Conclusion..... | 659 |
| 178. La théorie syncrétique du droit, théorie de la juridicité graduelle..... | 659 |

| | |
|--|-----|
| 179. Le besoin d'équilibre entre théorie et pratique dans la recherche juridique | 667 |
| 180. Fermeture de <i>Théories du droit et pluralisme juridique</i> et ouverture vers <i>Les sources du droit de la communication</i> <i>par internet</i> | 670 |
| Index thématique | 677 |
| Table des matières | 683 |