TABLE DES MATIÈRES

Préface 7

Sommaire 11

Liste des principales abréviations utilisées 13

Introduction 19

Section 1 : Les méthodes d'approche de l'évolution pénale 26
I. Approcher l'évolution juridique 26
A. De la mécanique à la dynamique : la dynamique prédite 27
B. De la dynamique à la mécanique : la mécanique déduite 28
II. L'évolution pénale en tant que champ autonome 29
A. L'autonomie méthodologique 29
B. L'autonomie réelle 31
1. L'autonomie de fonction 31
2. L'autonomie de nature 33
III. Les critères d'une théorie de l'évolution pénale 35
Section 2 : Concepts liés à l'approche de l'évoltion pénale 36
I. La qualification du rapport mécanique 37
A. La causalité 37
B. La linéarité 38
C. La fonction sociale 39
II. La quantification des aspects dynamiques 40
A. La sévérité des peines 41
B. La différence entre deux droits 45
C. Les effets d'une loi 46
D. Le champ étudié 48

PREMIÈRE PARTIE
LA MÉCANIQUE CONTRÔLÉE
PARADIGME UNIFIANT LA THÉORISATION CONTEMPORAINE

TITRE I : La science contemporaine de l'évolution pénale 55

Chapitre I : Les origines des théories contemporaines 57

Section 1 Les origines de la synthèse évolutionniste 58
I. La philosophie historique de Hegel 58
II. La métaphore biologique 59
III. Le fonctionnalisme sociologique 62
A. Les lois de Durkheim 63
B. L'abolition constante de Jhering 66
D. La marche vers l'efficience économique ou « l'hypothèse Posner » ... 68
Section 2 : Les origines de la théorie pénale du conflit 73

I. Marx et le conflit économique ... 73
A. La théorie de l'infrastructure - superstructure appliquée au droit pénal ... 74
B. La mécanique marxiste de l'évolution pénale ... 75
C. Les contributions marxistes à la théorie pénale du conflit ... 76
II. Weber et le conflit émotionnel et religieux ... 77
A. Le rejet du fonctionnalisme ... 77
B. Le rejet du schéma marxiste monocausal ... 77
C. Le conflit émotionnel et religieux ... 78
III. L'école féministe et le conflit des sexes ... 78
IV. Gluckman, le conflit ethnique et sa résolution ... 80

Chapitre II : Les deux théories contemporaines ... 83

Section 1 : Présentation des deux théories comtemporaines ... 83
I. La synthèse évolutionniste ... 84
A. Le contexte d'apparition de la théorie ... 84
B. Les trois mécaniques supplémentaires de la synthèse évolutionniste ... 86
1) La dépendance au sentier ... 86
a) Définition ... 86
b) Typologie ... 88
c) Exemples ... 89
d) Conséquences ... 90
2) L'équilibre ponctué ... 90
a) Définition ... 91
b) Exemples ... 92
c) Conséquences ... 92
3) La théorie du chaos ... 93
C. Les prédictions dynamiques ... 95
II. La théorie pénale du conflit ... 96
A. Le contexte d'apparition de la théorie ... 96
B. La mécanique conflictuelle ... 98
1) Les types de conflits ... 98
2) La structure du droit pénal des puissants ... 101
C. Les prédictions dynamiques ... 102
Section 2 : La position des deux théories contemporaines ... 103
I. Position au sein des hypothèses concurrentes ... 103
A. Les théories du compromis ... 103
1) La réconciliation formelle proposée par Hopkins ... 104
2) La réconciliation de fond par le pluralisme politique ... 105
B. Les propositions d'implication dynamique ... 106
1) Les critical legal studies et l'indétermination du droit ... 106
2) L'accélération de l'Histoire ... 107
II. Le positionnement comparatif des deux théories ... 107
A. Les incompatibilités ... 108
1) Les incompatibilités mécaniques ... 108
2) Les incompatibilités dynamiques ... 110
B. Les postulats communs de causalité ... 111
1) La multiplicité des causes: rupture de la linéarité et complexification des modèles ... 112

2) L'identité entre cause et fonction voulue : le paradigme de la mécanique contrôlée 113

Conclusion du titre I 115

TITRE II : Évaluation critique des théories de l'évolution pénale 117

Chapitre I : Présentation du pouvoir explicatif 121

Section 1 : Les macro-explications causales - Schémas des variations à long terme 122
I. L'explication par l'efficience et la dépendance au sentier 124
A. L'adoucissement des peines 125
B. La généralisation de l'incarcération 128
C. Le déplacement du champ d'action 129
D. La disparition des mécanismes procéduraux qualifiés de primitifs et la rationalisation du droit 130
II. L'explication par le conflit 132
A. De l'esclavage païen au féodalisme chrétien 132
B. Du droit pénal aristocratique au droit pénal bourgeois 133
C. Du colonialisme et de la ségrégation raciale à l'époque contemporaine 134
Section 2 : Les micro-expications causales - Schémas des variations à court terme 138
I. Les mutation singulières 139
A. Le droit pénal de fond : exemples de variations dans la sévérité 140
1) La protection pénale de la propriété intellectuelle et la loi « Création et Internet » 140
2) Nouvelle pénalisation des violences conjugales et dépénalisation du droit des affaires 143
3) Les peines minimales comme outils de gestion de la récidive 147
B. La procédure pénale : l'exemple de la transposition du plaider-coupable 150
1) L'analyse du type d'évolution que constitue la CRPC 151
2) CRPC et dépendance au sentier 152
II. Les causes singulières 152
A. L'affaire Dutroux 154
B. L' affaire d'Outreau 156

Chapitre II : Déconstruction des postulats 159

Section I : Critique externe - Remarques méthodologiques 161
I. L'emploi fallacieux de l'analogie biologique 162
A. Le rôle épistémologique de l'analogie 162
B. L'origine discursive de l'analogie entre norme sociale et vivant 163
C. L'application de l'analogie 164
1) L'évolution lamarckienne 164
a) La distinction entre les effets réels et les effets escomptés 165
b) La rhétorique des modèles psychologiques 167
c) La physique sociale 168
2) L'évolution darwinienne 170
3) La sélection des lois 171

a) La survie 171
b) L'expansion des normes par la conquête et l'imitation 173
c) L'analogie appropriée 175
II. L'irréfutabilité des hypothèses auxiliaires 176
A. La réfutabilité comme critère de scientificité empirique 177
B. Mise à l'épreuve des deux théories 178
1) L'effet papillon et son interaction avec l'équilibre ponctué 179
2) La dépendance au sentier de forme forte 181
3) La multiplicité des conflits 182
Section 2 : Critique externe - Remarques empiriques 185
I. La définition de l'objet 186
A. L'objet de la doctrine classique 188
B. Les objets alternatifs 190
1) Les systèmes de rétribution 191
a) Aperçu de l'histoire des systèmes de rétribution 191
b) Les conséquences de la substitution d'objet 193
2) Les systèmes d'exclusion rationnelle 195
a) Aperçu de l'histoire des systèmes d'exclusion rationnelle 196
b) Les conséquences de la substitution d'objet 198
II. L'identification des discontinuités 204
A. Les discontinuités dans les comportements prohibés 205
1) Le débat malum in se / malum prohibitum 205
2) Illustration à travers l'évolution de l'infanticide et de l'I.V.G. 208
B. Les discontinuités des techniques pénales - Effets directs et indirects de la peine 212
1) Les continuités entre châtiments physiques et incarcération 214
2) Les questions soulevées par l'hypothèse de la continuité des peines 215

Conclusion du titre II 217

Conclusion de la première partie 219

DEUXIÈME PARTIE
LES DYNAMIQUES CONTRÔLÉES
NOUVELLES ANALYSES DES TENDANCES DE L'ÉVOLUTION PÉNALE

TITRE I : Une évolution sous contraintes 227

Chapitre I : Les sentiers d'évolution La porosité des législations en période normale 229

Section 1 : La dépendance au sentier du droit pénal enseigné 229
I. L'établissement de la réalité de la dépendance au sentier 229
A. La dépendance du droit pénal enseigné déduite des propriétés des infrastructures 230
B. Les mesures empiriques en droit pénal spécial comparé 234
1) Sur la dépendance entre les concepts 236
2) Sur la convergence des codes pénaux 239
II. Les conséquences de la dépendance au sentier 242
Section 2 : La porosité des pratiques 243

I. La porosité qualitative - Convergence et universalité des pratiques du droit pénal ... 244
II. La porosité quantitative - L'évolution convergente du taux d'incarcération ... 248

Chapitre II : Les vitesses d'évolution La caractérisation de la non-linéarité ... 255

Section 1 : L'évolution normale non constante ... 255
Section 2 : L'évolution perturbée ... 259

Conclusion du titre I ... 263

TITRE II : Une évolution sans direction ... 265

Chapitre I : Les grandes problématiques de la chronologie pénale ... 267

Section 1 : La direction de la sévérité des peines ... 267
I. Les indications de la non-linéarité ... 268
A. La mesure subjective de la sévérité des peines ... 268
B. Les carences de la lecture dynamique classique ... 273
II. La caractérisation de l'évolution des peines dans l'époque carcérale ... 276
Section 2 : La transition opérée par le droit pénal moderne ... 278
I. L'impérialisme progressif du droit pénal sur le rôle d'exclusion ... 279
II. La perte progressive de contrôle ... 286

Chapitre II : Les relations entre la répression et son environnement ... 295

Section 1 : La recherche de la variable déterminant la direction initiale ... 295
I. L'ignorance des variables classiques ... 295
A. L'inversion de la relation entre droit pénal et consensus ... 296
B. Le pouvoir et sa définition tautologique ... 298
II. Approche alternative des corrélations entre histoire pénale et histoire sociale ... 299
A. Les grandes relations entre macro-phénomènes : exemple d'étude empirique des taux d'incarcérations ... 299
B. La décomposition matérielle de la détermination : exemple de physique sociale à travers l'étude de la sévérité ... 302
Section 2 : La relation entre droit pénal enseigné et droit pénal pratique ... 305

Conclusion du titre II ... 309

Conclusion de la seconde partie ... 311

Conclusion générale ... 313

Bibliographie ... 325

Index thématique ... 341

Index des auteurs ... 347

Index des normes ... 349

Table des matières ... 353