

**DROIT CIVIL**

# INTRODUCTION GÉNÉRALE

Philippe MALAURIE

*Professeur émérite à l'Université Panthéon-Assas (Paris II)*

Patrick MORVAN

*Professeur à l'Université Panthéon-Assas (Paris II)*

*2<sup>e</sup> édition*

DEFRENOIS

# TABLE DES MATIÈRES

TITRE PRÉLIMINAIRE. – QU'EST-CE QUE LE DROIT ? .....	1
Généralités .....	1
Chapitre I. – Le droit est un phénomène social et normatif .....	13
Section I. – Le droit est un phénomène social .....	13
Section II. – Le droit objectif .....	17
§ 1. – <i>Droit et non-droit</i> .....	17
I. – Contrainte .....	19
A) <i>La bienséance et l'honneur</i> .....	19
B) <i>Les prescriptions morales</i> .....	21
II. – Justice et ordre .....	25
§ 2. – <i>Sources du droit</i> .....	27
I. – Sources idéales .....	28
A) <i>Le droit naturel</i> .....	29
B) <i>L'équité</i> .....	33
II. – Sources formelles .....	37
Section III. – Les droits subjectifs .....	40
§ 1. – <i>Les querelles du droit subjectif</i> .....	41
§ 2. – <i>L'abus des droits</i> .....	43
Chapitre II. – Les diverses branches du droit .....	47

## LIVRE I ÉVOLUTION DU DROIT CIVIL

Chapitre I. – Le droit civil avant le Code civil .....	57
Section I. – Ancien droit .....	57
§ 1. – <i>Moyen Âge</i> .....	57
I. – Personnalité des lois .....	58
II. – Territorialité des lois .....	58
A) <i>Territoires et coutumes</i> .....	59
B) <i>Le droit coutumier</i> .....	59
C) <i>Pays de droit coutumier, pays de droit romain et droit canonique</i> .....	62
§ 2. – <i>Triomphe de la raison</i> .....	65
I. – La Renaissance (XVI <sup>e</sup> siècle) .....	65
II. – XVII <sup>e</sup> et XVIII <sup>e</sup> siècles .....	68
§ 3. – <i>Législation royale</i> .....	70
Section II. – Droit intermédiaire .....	72
Chapitre II. – Le Code civil .....	75
§ 1. – <i>Volonté d'un Code civil</i> .....	75
§ 2. – <i>Esprit du Code civil</i> .....	77
Chapitre III. – Après le Code civil .....	81

§ 1. – <i>Prestige et critiques (1804-1900)</i> .....	81
§ 2. – <i>Bouleversements et enfléments de la loi (depuis 1880)</i> .....	88
§ 3. – <i>Nouvelles codifications (depuis 1950)</i> .....	90

## LIVRE II RÉALISATION DU DROIT

TITRE I. – ORGANISATION DE LA JUSTICE .....	99
<b>Chapitre I. – Les juridictions</b> .....	101
<b>Section I. – Justice publique</b> .....	101
§ 1. – <i>Juridictions judiciaires</i> .....	101
I. – Juridictions du fond.....	102
II. – Cour de cassation.....	103
§ 2. – <i>Juridictions administratives</i> .....	105
<b>Section II. – Justice privée</b> .....	107
<b>Chapitre II. – Jugements</b> .....	111
<b>Section I. – Action en justice</b> .....	111
<b>Section II. – Prononcé des jugements</b> .....	113
<b>Section III. – Voies de recours</b> .....	115
§ 1. – <i>Voies de réformation</i> .....	115
§ 2. – <i>Voies d'annulation</i> .....	116
§ 3. – <i>Voies de rétractation</i> .....	118
<b>Chapitre III. – Gens de justice</b> .....	119
TITRE II. – LA PREUVE.....	123
Premières vues sur la preuve.....	125
<b>Chapitre I. – Charge de la preuve</b> .....	131
<b>Chapitre II. – Objet de la preuve</b> .....	139
§ 1. – <i>Un fait, pas le droit</i> .....	139
§ 2. – <i>Un fait pertinent</i> .....	143
<b>Chapitre III. – Recevabilité des moyens de preuve</b> .....	147
<b>Section I. – Légalité de la preuve des obligations civiles</b> .....	147
§ 1. – <i>Numerus clausus</i> .....	147
§ 2. – <i>Modes de preuve</i> .....	153
I. – L'écrit.....	153
II. – L'aveu .....	158
III. – Le serment judiciaire.....	159
<b>Section II. – Liberté de la preuve hors du droit civil</b> .....	160
<b>Chapitre IV. – Force probante</b> .....	163

# LIVRE III SOURCES DU DROIT

TITRE I. – SOURCES ÉCRITES .....	169
<b>Chapitre I. – La loi</b> .....	171
<b>Section I. – Définition de la loi</b> .....	171
§ 1. – <i>La loi au sens organique</i> .....	171
§ 2. – <i>La loi au sens matériel</i> .....	178
<b>Section II. – Les conflits de loi dans le temps</b> .....	187
§ 1. – <i>Les théories</i> .....	189
I. – La théorie des droits acquis .....	190
II. – La théorie de l'effet immédiat des lois nouvelles .....	193
§ 2. – <i>Règles du droit transitoire</i> .....	194
I. – Droit transitoire général .....	194
A) <i>Lois rétroactives</i> .....	195
B) <i>Limites au pouvoir du législateur</i> .....	198
II. – Droit transitoire spécial .....	203
<b>Chapitre II. – Au-dessus et au-dessous de la loi</b> .....	211
<b>Section I. – Sources supérieures</b> .....	211
§ 1. – <i>Normes constitutionnelles</i> .....	212
§ 2. – <i>Normes internationales</i> .....	217
I. – Généralités .....	217
II. – Droit communautaire .....	221
III. – Convention européenne des droits de l'homme .....	228
<b>Section II. – Sources inférieures</b> .....	233
§ 1. – <i>Auteur subordonné</i> .....	233
§ 2. – <i>Nature ambiguë</i> .....	237
TITRE II. – SOURCES NON ÉCRITES .....	241
<b>Chapitre I. – La coutume</b> .....	243
<b>Section I. – Définition de la coutume</b> .....	243
§ 1. – <i>Conceptions extrêmes</i> .....	244
§ 2. – <i>Le sens des mots</i> .....	246
<b>Section II. – Rôle de la coutume</b> .....	249
I. – Coutume <i>secundum legem</i> .....	249
A) <i>Renvoi tacite</i> .....	249
B) <i>Renvoi exprès</i> .....	251
II. – Coutume <i>præter legem</i> .....	253
III. – Coutume <i>contra legem</i> .....	254
<b>Chapitre II. – La jurisprudence</b> .....	259
<b>Section I. – Le problème</b> .....	264
<b>SECTION II. – Preuves du pouvoir créateur de la jurisprudence</b> .....	266
§ 1. – <i>Attitudes réflexives</i> .....	267
§ 2. – <i>Revirements ordinaires et atypiques</i> .....	269
§ 3. – <i>Jurisprudence de combat</i> .....	274
<b>Section III. – Fondements du pouvoir créateur de la jurisprudence</b> .....	278
<b>Section IV. – Caractères de la jurisprudence</b> .....	283
§ 1. – <i>Psychologie judiciaire</i> .....	284

§ 2. – Évolution de la jurisprudence.....	284
§ 3. – Qualité de la jurisprudence.....	287
<b>Chapitre III. – La doctrine</b> .....	291
<b>Section I. – La pensée doctrinale</b> .....	294
§ 1. – <i>Physionomie de la doctrine</i> .....	294
§ 2. – <i>Rôle de la doctrine</i> .....	297
I. – Travail critique .....	298
II. – Échec relatif de la doctrine .....	301
III. – Succès de la doctrine .....	303
<b>Section II. – L'interprétation</b> .....	306
§ 1. – <i>Qui interprète ?</i> .....	307
§ 2. – <i>Quand interpréter ?</i> .....	308
I. – Règle écrite .....	308
II. – Clarté .....	311
§ 3. – <i>Comment interpréter ?</i> .....	315
I. – Règles d'interprétation.....	315
A) <i>Règles légales</i> .....	316
B) <i>Arguments</i> .....	316
C) <i>Méthodes générales</i> .....	320
II. – Les voies de l'interprétation.....	322
<b>INDEX</b> .....	325
– des adages .....	325
– des principales décisions judiciaires.....	327
– alphabétique des matières.....	331