INTRODUCTION AU DROIT

1804 : **Code civil**, mais pas que : plusieurs codes (ex Code pénal 1810). **Synthèse** des règles (on conserve d’’anciennes règles), codification **égaliaire**, donner un minimum de **garanties/libertés** aux français. Environ moitié articles Code civil sont toujours en vigueur. S’**exporte** en Europe + colonies. Vocation à **s’appliquer à tous**, à tout moment, et à régir l’ensemble des **relations interindividuelles**. Aujourd’hui s’applique pas à tout (autres codes comme W).

Rédigé par **4 juristes** (voir Wikipédia) : Portalis, Malville, Tronchet, Bigot de ? Sont connus, sont **praticiens** (avocats, magistrats…) : le Code s’adresse aux **professionnels du domaine**, aux praticiens. 4 grands juristes d’**origines géographiques diverses** (sud est, sud ouest, Paris…) pour **synthèse** des différences culturelles.

**3 principes**: -code **pratique** et non pas philosophique (la plupart des articles sont rédigés de façon générale). **Portalis** : « l’office des lois est de fixer les maximes générales ». Ex : voir article **1382**

-droit **laïc** : le code civil va régir un certain nombre de **matières** qui relevait auparavant de l’**Eglise** (ex : **mariage** /divorce)

-consécration de l’individualisme : principes d’**égalité** (ex : entre les enfants légitimes) et de **liberté** (ex : liberté **contractuelle** > ind. libres de s’engager w/ autrui pour **fixer relations** > principe du **consensualisme** : pas besoin de rédiger 1 écrit)

**Succès** pdt décennies, mais **lacunes**: pas suffisant ds domaine des entreprises (**droit du W**), consacre surtout la **prop. immobilière**, pas adapté aux **évolutions techno** (machines aussi peuvent causer dommages).

>>>>**Explosion de la codification**

Les formes du droit contemporain : **5 caractéristiques**

**- écrit** (s’explique par notre histoire > ds certains états droit **pas complètement écrit**; en Fr certaines règles le sont **pas nn plus**, comme la coutume de la femme qui porte le **nom de son mari**, délais coutumiers de paiment ds commerce pouvant mener à condamnation, **droit international** comme frontières maritimes ; écrit permet **preuves** > contrat ; nul n’est sensé **ignorer** le droit)

**- codifié** (tout le droit **n’est pas codifié**; partie **législative** qui fixe gd **principes** / partie **réglementaire** qui **applique** la loi ; codes **officiels** : mis en place par l’**Etat** / **non officiels**: rédigé à l’initiative d’une **maison d’édition** pour regrouper des règles ; en plus des articles : **notes de jurisprudence** qui expliquent, commentent)

**-accessible** (lien w/ prévisibilité, principe de sécurité juridique ; principe **tardif** ; **intellectuelle / matérielle**: compréhensible > Europe a imposé la **simplification**: ds droit pénal exigence ancienne « **légalité des infractions**» règles doivent être **claires et précises**, depuis appliqué à **tout le droit**. Ex en 2004 Conseil Constitutionnel censure loi sur éco numérique car contraire à « accessibilité et intelligibilité » **/** destinataires du droit doivent pouvoir **consulter** textes, par ex site du gouv w/ codes ; **publication** / **notification** du droit comme ds Journal Officiel de la RF / transmission aux individus d’actes juridiques

**-prévisible** (principe de sécurité juridique ; question de l’application du droit dans le temps > quand ça s’applique ? Loi ancienne ou nouvelle ? Pouvoir prévoir les évolutions des règles sans provoquer une insécurité juridique > règles transitoires pour éviter bouleversements)

**-hiérarchisé** (toutes les règles ne se valent pas > ex séparation des pouvoirs certaines normes sont + importantes que d’autres, arrêté anti burkini déclaré illégal car contraire à certains textes supérieurs ; une large partie du contentieux fr ne concerne pas procès entre individus, mais procès faits à des actes qui peuvent être nn conformes à textes supérieurs)

Les familles de droit :

Autant de **systèmes de droit** que d’états. Mais les juristes classent ces systèmes dans des **catégories**, à partir de **données histo, cult**. Ex les états colonisés reprennent des traits du **droit du pays colonisateur**. **Religion** aussi peut influer sur les droits (ex droit islamique).

**2 principales familles** de droit :

-système **romano-germanique** (droit écrit/continental)

-système de **common law** > principale caractéristique > place occupée par la **jurisprudence** (décisions de justice issues de la jsutice, pas de l’Etat) ; place de + en + importante occupée par **droit écrit** > traditionnellement **– de textes**, rédigés ds **termes + généraux,** la jurisprudence va les **compléter**. Ds ces pays, les décisions de la justice suprême ont **valeur de règles de droit > règle du précédent.** Alors que ds notre système, rien oblige les juridictions inférieures à suivre la règle rendue par la supériorité. Ds ces pays, la justice a peut-être **+ d’autorité/légitimité**. (USA considérée comme **3e pouvoir**). Aussi, aux USA, certains juges sont **élus**, et recours bcp + fréquent aux **jurys populaires**.

Le vocabulaire du droit

**Langage propre** car doit qualifier **différemment** situations que **langage courant** pourrait qualifier de manière identique.

-Un même mot n’aura **pas mm signification** en droit et ds langage courant : « **un arrêt**» de bus, « un arrêt » une **décision de justice** rendue pas une **cour.** En droit, un **crime** est une **infraction** assortie d’une peine de **réclusion** > ou = à 10a. **Meurtre** = homicide volontaire. **Assassinat** = meurtre w/ préméditation. Le **parquet** = cat. de magistrats.

-Un mot juridique qui **n’existe pas** ds langage courant. Ex « jurisprudence », « synallagmatique » (w/ obligations réciproques)

-Mots **courants en droit**, peu ds langage courant car **soutenus** : des moyens « dilatoires » (=pour retarder qqchose)

-Mots ds droit **issus du vieux fr**: vente aux enchères = « vente à l’encan »

-Mots ds droit **venant d’1 langue étrangère**: « leasing », « kefala » (intraduisible car droit fr connaît pas, sorte d’adoption).

L’interprétation du droit

C’est au **juge** qu’il revient **d’interpréter le txt**. Mais n’a pas tjrs besoin de le faire (quand txt est **clair**). Qd txt flou, **incomplet** là oui il y a besoin de **raisonner** d’1 certaine manière. Ds ce cas le juge est **obligé** d’interpréter car **obligé de juger** (art. 4 Code Civil qui interdit le déni de justice).

Si pas d’interprétation, application w/ **syllogisme judiciaire**. > Raisonnement simple qui s’applique aux cas.

Mais parfois, pas si simple > **comment interpréter**? Traditionnellement, en matière **pénale**, règle de **l’interprétation stricte** > on peut pas condamner pour un truc qui n’est pas **strictement interdit**. (Ex de la **délimitation du harcèlement sexuel**). Autre ex : on peut pas condamner qqun pour vol d’électricité, pasque pas matériel.

En dehors du droit pénal > **2 méthodes** > **exégétique** = rechercher l’**intention** de celui qui a rédigé le txt / **libre recherche scientifique** : le juge peut rechercher des **éléments d’interprétation** ds **évolution des moeurs**, ds l’**économie**, ds **culture**…Ex : le bon juge Magnaud > a consacré la notion de **nécessité** > relaxé des individus ayant commis des infractions pour leur survie, par ex.

Modes de raisonnement : parfois justice utilise **arguments en +** quand syllogisme s’applique pas (ex : **analogie**, **a contrario, a fortiori**)

L’application du droit dans l’espace

Un droit est par essence étatique. S’il l’est, il ne s’applique que ds les frontières.

-Un droit peut être d’application **infra étatique** > \*s’applique **partout en fr** mais pas ds **certains territoires** (ex Nlle Calédonie \***différent selon les zones** (décentralisation w/ **propres** **règlementations** > **la loi est la même**)

-Une **extra territorialité >** régir des **situations à l’étranger** (**droit pénal** lorsqu’une infra a été **commise à l’étranger** selon les **deux systèmes ;** appliquer loi fr a 1 étranger si victime fr ; appliquer loi fr à 1 étranger ayant commis 1 crime à l’étranger sur des étrangers > infractions particulières > **compétence universelle**), ou **s’applique à l’étranger** (ambassades)

-Les **conflits** de droit (le juge fr peut avoir à appliquer du **droit étranger**) > **droit international privé >** rapport entre deux pers. **privées** mais il existe un élément d’**extranéité** (ex un mariage à l’étranger)

Le temps et le droit

1. La durée de validité

**Entrée en vigueur** d’une règle de droit > **conditions** qui **varient** selon la règle > mesures de **publicité**. Ex : pour les **lois** > **promulgation** par le P, publication au **Journal Officiel**, entrée en vigueur **1 jour franc** après (tps d’adaptation), attendre la publi des **décrets d’application** (pour préciser, détailler).

Règles d’entrée en vigueur des décrets, aussi. JO est minoritaire > **autres procédures** de publication (ex : **affichage** du règlement intérieur, **notification** individuelle, **signification** par huissier)

**Disparition** des actes juridiques > suivre le principe du **parallélisme des compétences** > l’autorité qui l’a élaboré est compétente pour le **faire disparaître** (seul le Parl peut **abroger** une loi). Termes : **annulation** (effet **rétroactif**, retour sur ce qui s’est produit, **abrogation** (effet pour le futur, les **effets** né de la règle ne **disparaissent pas**), **résiliation.** Possible aussi qu’une loi / texte de droit ait une **durée de vie limitée** (lois expérimentales…). En principe, un txt de droit, juridiquement, est applicable **tant qu’il n’est pas annulé ou abrogé**. Ds les faits certains **ne sont plus appliqués** : txt qui interdit aux femmes pantalons.

2. Les conflits de lois ds le temps

Possibles **changements** > **insécurité** juridique dûe à la **méconnaissance.** Situation qui dire ds le temps mais subit un changement.  
**Art. 2** **Code civil** > « la loi ne dispose **que pour l’avenir**; elle n’a point **d’effet rétroactif**». > Pas de portée absolue, **pas de valeur constitutionnelle.** Ex : lois de **validation** > domaine fiscal > ya moyen de **préciser une loi** en vigueur pour lui donner une **interprétation favorable** à l’admin fiscale > régir des situations **antérieures**.

Ce principe de non rétroactivité a **valeur constitutionnelle** en **droit pénal plus** **sévère**. Egalement, en droit pénal, principe de la **rétroactivité in misus** > appliquer des **règles plus douces** rétroactivement.

Question de **l’application immédiate** de la nouvelle loi > Situation **passée** qui se poursuit ds le **présent** et l’**avenir.** Ex pour les baux de location, ou des 35h > c’est possible.

**Thème 2 : le Droit objectif, identification et branches**

Le Droit / les droits (prérogative qu’on tire ce de Droit objectif)

**§1 Ce que le Droit n’est pas**

**2 gdes tendances :**

-école des **positivistes** considèrent que le Droit est positif > **posé** par les autorités, écrit, **sanctionnable**

-école du **Droit naturel** > il existe des règles **nn positive**s mais qualifiables quand même de **règles de droit** car **respectées**

Le Droit **n’est pas la morale**, la morale **n’est pas le Droit**. > **buts et sanctions** ne sont pas les mêmes > morale = finalité individuelle / droit > IG, égalité, liberté…La sanction de la morale **ne relève pas de la Justice** mais du groupe, de la société etc. Ex de **droit immoral**: l’**usucapion** > l’écoulement du tps fait de nous un propriétaire, **expulsion** quand loyer non payé, **bioéthique**…

Inversement, le Droit poursuit parfois **une finalité moralisatrice**. Ex : réf aux bonne mœurs ds le Code civil.

**Droit et religion** > pas les mêmes **finalités**, pas les mêmes **sanctions.** Droit **influence religieuse**> repos dominical.

Principe de laïcité juridique > loi du **9 décembre 1905**. Autorise davantage qu’il n’interdit. Possibilité de **tenir compte** de l’avis du **Comité Consultatif National d’Ethique** > y’a des religieux dedans.

L’Etat ne **subventionne, ne reconnaît, ne salarie aucun culte** > neutralité > application **verticale** > ne s’impose pas aux usagers mais à l’Etat, ses agents, coll terr…**Exceptions** : loi interdisant de **se couvrir le visage** ds lieux publics, loi interdisant les **signes religieux ostentatoires** ds les services publics, subvention des écoles privées confessionnelles, aumôneries…

L’Etat garantit le **libre exercice des cultes** > peut intervenir pour ça > **fiscalité** permettant aux **assoc cultuelles** une **exonération d’impôts** sur les dons.

**§2 Ce que le Droit objectif est**

>**Généra**l, **obligatoire** et **coercitif** (assorti de **sanctions**).

-Une règle de droit contient un certain **degré d’abstraction**, de généralité, caractère **impersonnel** (« nul », « toute personne »). Pas de destinataire précisément identifié > **égalité** ; tendance actuelle > + de précision, moins d’abstraction. **Code civil**: hyper **général**. Codes spé (W…) : destinataires **mieux identifiés**, mais égalité pas remise en cause. Cela répond à une soc + **individualiste**.

-Caractère **obligatoire** ne concerne **pas toutes les règles** de droit > elles ne nous **concernent** pas toutes / toutes **n’interdisent pas**, certaines restreignent, conditionnent. Distinction entre règle **supplétive** (pas obligé de la respecter > ex mariage > possibilité **d’aménager le partage des biens**) et règles **d’ordre public** (qu’on ne peut pas écarter).

-Caractère **coercitif :**

-**diversité** des sanctions palette des sanctions **semble réduite** (prison – amendes) > ø le cas. Se **catégorisent** en fonction de leur **finalité**. > **Punitives, civiles, administratives.**

**-punitives**: sanctions **pénales** pour infractions (**interdits fondamentaux**, les + **sévères** > amendes – prison – TIG – injonction de soins …) > **punir, affliger, protéger soc, dissuader** + ajd fonction **sociale** (ø peines **cruelles**, **peu** de détenus pour **longues peines** > éviter **récidive** > **nlles peines** comme soins, TIG, répar. victime). **En dehors** du pénal **autres txt** w/ **mêmes finalités** > sanctions **punitives** (amendes par **instit admin indep**) > **dépénalisation > efficacité** car plus **rapide.**

**-civiles**: les + nomb > objectif de **réparation** et non punition > **dommages et intérêts.** Ex du **procès pénal**: délinquant, procureur de la Rep (**Etat**) qui **réclame la punition**, **victime (partie civile**) qui réclame **réparation**. Autres sanc : **annulation d’un contrat**

**-administratives**: pas d’autre finalité que **sanctionner** le **non respect de règles admin** > retrait de capacité juridique à exercer un métier, sanc fiscales…

>**Actualité** : enjeu **cumul** des sanctions (ex Cahuzac). Pour un **même comportement** on peut être passible de **plusieurs sanctions**. Cahuzac > sanction **fiscale** puis procès **pénal**. Cumul possible car finalités =/=.

**Monopole de l’Etat** > droit mondialisé, internationalisé > état n’a plus son monopole (ex : Cour Euro droits H)

**Monopole des juridictions ds prononcé des sanctions** > **juridic internes** n’ont **jamais eu** ce monopole > prononciation par **l’admin elle même**, **policier** qui verbalise, mais possibilité de **contester en justice**. Mult des procédures où ce sont les **Modes Alternatifs de Règlement des Conflits** qui prononcent sanctions : **efficacité**, **psychologie** (éviter procès), **financier** (procès coûte cher) > **arbitrage, médiation.** En **droit du W** obligation de chercher une **conciliation** avant de faire un procès.

**§3. Le droit objectif et ses branches**

*Summa divisio* droit **public** / droit **privé**. Droit **interne** / droit **international** (cette 2e distinct n’est pas officielle)

Droit public / privé

-**Définition** > a **toujours existé**, f**ondamentale**, pas les **mêmes juridictions**. Droit privé régit **relat entre personnes privées** (**physiques** et groupes de pers. physiques comme **assoc, synd**…) qui agissent ds leur **intérêt privé.** Droit public régit relat **entre pers pub** ou entre **pers pb et privées** (Etat, coll terr, etab pub)

**-exemples** > privé : individu qui **travaille**. Si son **employeu**r est une **soc**, droit privé (**Code du W**). Ind employé par l’**admin**, droit public (**droit de la fonction publique**). **Code civil**, droit commercial = droit privé ; **droit constit, admin** = droit public.

**-pourquoi cette distinct** > histo : **loi des 16-24 août 1790** > **interdit à justice** de connaître **affaires de l’Etat.** **Droit public** va progressivement naître en **parallèle** w/ **corps de règles indep. > 2 juridictions** en émergent. Distinct aussi au nom de la **séparation des pouvoirs** (le judiciaire contrôlerait l’exec, pas poss). **Finalités diff** donc **règles de** **droit diff.**

**-conséquences** > **juridictions** ne sont **pas les mm :** justice **judiciaire** (ex Prud’hommes) / justice **admin** (Cour des Comptes…) (affecte les **métiers**, les cursus **scol**). Droit privé plutôt **libéral** (règles **supplétives**), droit public **unilatéral** (**s’impose** à tous).

**-relativité**:

-droit pénal > difficile de **savoir** si privé / public > en **principe** c’est **privé** > **juridictions** compét pour juger auteurs d’**infrac pénales** sont celles de droit **privé** (j**udiciaires**). MAIS > **procès pénal** oppose une **partie privée** à une **publique >** procès fait par la **soc** incarnée ds le **ministère** (partie de la **magistrature w/ procureur Rep**) à une personne « **vengeance publique**» ; **victime** d’infra ø partie **principale** mais juste **civile**.

-de + en + de **matières hybrides** (droit de l’env, droit fiscal, des étrangers…) > **Droit de l’env >** achat d’un terrain = **privé** mais la construction d’une usine polluante implique des **autorisations de l’Etat**

-**privatisation** du droit **public**, **publicisation** du droit **privé** > **logique du droit privé** apparaît ds **droit pub** (égalité, consensualisme, libertés, alors que le droit **admin** est **autoritaire et inégalitaire** > **Etat** + en + recours **contrats, transparence**

>à l’inverse > **droit de la conso** régit relat entre un **pro** et un **conso** mais **atténuation** du **consensualisme** et du **libéralisme** > contrat w/ opérateur nous **impose des conditions** > Etat **impose et interdit** des clauses, **ordre pub de protec et de directio**n (ex **SMIC**, orientation fiscale des act éco > **niches fiscales**).

>Certaines **exceptions** ds cette division (ex **Etat d’urgence** > **admin** peut prendre mesures **restrictives de liberté**, perquis **> droit public** w/ juges **admin** alors que normalement juges **judic compét** pour **privation lib**).

Droit interne / droit international

Droit **internat** > **2 cat d’Etats** : **monistes** et **dualistes** (ø rapport w/ droit constit)

-**Moniste (France)** : il n’y a **qu’un seul ordre jurid** qui confond droit interne et internat, les normes de **droit internat** **s’inscrivent ds droit interne** (ex ratif du Parl et signature du P). Mais **droit internat** a une **valeur supérieure** parfois

**-Dualistes**: droit internat est **externe**

**Droit internat général / droits européens.**

>Droit internat **classique (public)** : **traités** entre états, droit des **orga internat** (actes unilatéraux comme les résolutions) > s’est **dvp ds commerce, env, pénal**…Défaut : **faiblesse normative** car souvent **contractuel** (états pas engagés n’ont pas à respecter les règles). Droit internat repose tjrs sur **modèle Westphalien**: **souv** des étatsi ont pas **consenti** + **égalité** entre eux. En France **parfois supérieur aux lois (art. 55 Const). Signature du P** pour les traités les + importants, **ratif** pour commerce…>Droit **incitatif**. Pas de police, armée, parlement internat donc **pas** **coercitif. Justice internat** qu’à condition d’être **reconnue**.

**Droit de l’UE**

UE totalement **à part**, titre spé ds Const. Depuis Maastricht devenue une **orga supragouvernementale**. But juridique : **transfert de compétences souveraines** à institutions capables de **produire des lois** égales ou supérieures, et ces instit peuvent **adopter les règles** à **maj qualifiée** et non pls **unanimité**. De + une fois **adopté** c’est **imposé** aux états. Caractéristiques **étatiques** : **séparation des pouvoirs**, monnaie…

**Conseil de l’Europe (ø rapport w/ UE)**

Pas supra mais **intergouv** > 46 états. **Txt fondamental** de 1950 > **C**onv **E**uro des **D**roits de l’**H**omme > catalogue de **droits et lib**. Depuis 98 tout état membre doit **la ratif** + **reconnaître la compét** de la **C**our **E**uro des **D**roits de l’**H**omme (Strasbourg) > **requêtes de particuliers pour attaquer un Etat**. Après avoir eu recours aux **jurid internes**, Cour euro en **dernier recours.** Les **arrêts** qu’elle rend sont **exécutoires** > **sanctions** obligatoires (**pécuniaires**, + **rejugements** + état conduit à **modifier sa loi** ou sa jurisprudence). Ex : affaire Dieudonné, affaire Lambert…

Modif loi Fr : 1991 affaire des écoutes tél > légis très précise, 1992 modif de l’état civil des transsexuels.

**Thème 3 : les sources/normes du droit objectif**

**1er paragraphe : La question des producteurs de droit**

Les personnes privées, les personnes physiques qui produisent des règles de droit. Essentiellement des contrats, les conventions collectives. Les contrats tiennent lieu de droit à ceux qui les ont passé. (art 1134 du code civil, contrat a valeur de droit entre les parties). Même si elles nécessitent la rencontre des volontés.

A certaines conditions les personnes peuvent créer des règles de droit unilatéralement, par exemple le règlement intérieur d’une entreprise, une donation (la donation produisant des conséquences juridiques, un testament.

Les producteurs publics sont les institutions, qui peuvent produire des règles de droit. La plupart du temps elles produisent unilatéralement des règles.

Les institutions politiques tout d’abord, étudiées en droit constitutionnel. En France il n’y a pas d’institutions politiques locales, uniquement nationales. Du moins au sens constitutionnel du terme, puisque la France n’est pas un Etat fédéral.

Les institutions politiques européennes élaborent aussi des lois.

Les institutions administratives produisent aussi des règles de droit qui ne sont pas des lois mais seulement des actes administratifs. On peut les qualifier d’autorités d’exécution, d’application, des lois. En France elles sont plurielles, au niveau national, et au niveau local.

Les institutions juridictionnelles ne sont pas sensées produire des règles de droit. Mais les décisions de justice viennent quand même compléter par le travail d’interprétation les règles de droit. La jurisprudence est une source complémentaire de droit, bien que secondaire.

**2ème paragraphe : la hiérarchie des normes**

La hiérarchie des normes est une sorte de schéma, qui n’a rien d’officiel. C’est une façon pédagogique de présenter un système de droit. On l’appelle aussi la pyramide des normes. Celui qui a mis en forme, pensé doctrinalement, est Hans Kelsen.

Dans la Théorie pure du droit, il parle d’une construction de droit par degrée.

Elle présente 3 vertus pédagogiques :

* Elle nous permet de comprendre que certaines sources juridiques sont plus importantes que d’autres, sont à un niveau supérieure

Constitution > Traités internationaux > Lois > Règlements

Dans un Etat de droit, la justice s’occupe des litiges entre particuliers, mais aussi des conflits de normes.

La justice en France contrôle la conformité des lois et des règlements de la convention européenne des droits de l’homme. Le contrôle de conventionalité. En France ce n’est pas le conseil constitutionnel qui s’en occupe.

Contrôle de légalité > contrôle du respect des règlements par rapport à la loi. On soumet l’administration au respect des lois votées par le parlement.

Tous ces différents contrôles permettent d’assurer la démocratie.

Deuxième vertu pédagogique : la hiérarchie des normes est une forme de matérialisation, de formalisation de la séparation des pouvoirs. Les lois sont élaborées par le parlement, donc le pouvoir législatif. Tandis que les règlements sont faits par l’exécutif.

3ème vertu pédagogique : le contenu du droit : plus on descend dans la hiérarchie des normes, plus le contenu est concret, précis.

Malgré tout la hiérarchie des normes est critiquable.

C’est une façon assez obsolète de présenter le droit. Elles présentent des lacunes :

* Elle est incomplète, puisque l’on ne présente que les sources du droit objectif, il manque donc des règles de droit, notamment les règles de droit individuel, qui sont aussi bien produites par les institutions que par les personnes privées. Ex : permis de construire, attribution de bourse… etc. Il manque les règles subjectives de droit ainsi que celles produites par l’individu. C’est-à-dire une large partie du droit
* La jurisprudence n’apparait pas, or incontestablement, la jurisprudence est une source complémentaire de droit
* Question de la place du droit international : ex : du droit de l’Union Européenne qui a valeur quasi-constitutionnel. De nombreuse règles internationale sont de plus sans sanctions en cas de violation. Le droit international peut donc manquer d’effectivité. De plus ce sont des engagements d’Etat à Etat qui ne sont pas sensé agir sur les individus. Le droit international est donc difficilement applicable.

**Paragraphe 3 : La constitution**

La constitution est la norme fondamentale, (loi fondamentale en Allemagne), c’est un texte ou un ensemble de texte dont le contenu renvoie à :

* La séparation des pouvoirs
* Le fonctionnement des institutions
* De la forme de l’Etat
* Les règles de transmission du pouvoir
* Le droit et libertés
* La participation au sein d’institutions internationales

La plupart des Etats au monde ont donc une constitution au sens du contenu, c’est-à-dire un ensemble de textes ayant un ses constitutionnel. Ceci est le sens Matériel de la constitution

Celle-ci a aussi un sens formel : un ensemble de textes dont la révision et l’élaboration obéi à une procédure particulière, différente de la procédure législative ordinaire. Elle est donc véritablement au sommet de la hiérarchie des normes en ce sens. On ne fait pas ici référence au contenu mais à l’élaboration. De ce point de vue, Le Royaume-Uni n’a pas de constitution.

EN matière constitutionnelle, la France a toujours fait preuve d’une certaine instabilité. Avant 1789, il n’y avait que des droits fondamentaux du royaume, pas de constitution. Depuis cette date, il y a eu à peu près 16 constitution.

La constitution de 1958 :

* Elaboration rapide en 4 mois. Sans assemblée constituante.
* Révisions constitutionnelles nombreuses > procédure normale, article 89, en général l’initiative vient du président. On a ensuite soit un référendum, soit la réunion du congrès (Parlement réuni). La dernière date de 2008.

En 1971, Le conseil constitutionnel est saisi pour contrôler une loi sur la liberté d’association. A l’occasion de cette loi, il décrète qu’il contrôle à partir de ce moment un contrôle de la conformité par la constitution, mais aussi aux textes qui y sont référencés (DDHC par exemple).

**Paragraphe 4 : Les traités internationaux**

Il n’y a pas que les traités dans le droit international, des actes unilatéraux des organisations internationales (ex : résolutions du CSNU), des contrats internationaux, …etc.

Plusieurs catégories de traités internationaux : en France, pour les traités les plus importants, les traités de commerce ou de paix, on fait intervenir le législatif et l’exécutif : le président signe et l’assemblée ratifie. Ils sont nécessairement inférieurs à la constitution (le conseil constitutionnel peut en contrôler la constitutionnalité). Jusque dans les années 70-80, en France il n’y avait pas de véritable mécanisme effectif pour assurer la primauté des traités sur le droit. Mais la justice française s’est décrétée compétente pour exercer ce contrôle. Mais il faut aussi qu’il y ai une application réciproque dans les autres pays signataires. Il reste donc un problème d’applicabilité de la loi.

**Paragraphe 5 : Le droit de l’union européenne**

Etats > **dessaisis** de leur capacité à **produire du droit**. Le droit ainsi produit par l’**UE** devient droit **sans** que les états aient à le **ratifier**. UE **singulière** en ce sens.

**ø ttes** compétences déléguées :

**-Droit primaire** de l’UE = textes **constitutifs** (Rome, Maastricht…) > détermine **séparation pouvoirs** ds UE, compét UE…Lui doit être **ratifié** au niveau **national** (ex **Constit** euro en **2005** refusée).

-**Droit dérivé** = **législation euro** > équivalent des lois, actes, règlments.

-**Règlements** euro (**lois** euro qui s’appliquent **directement** ds états)

-**Directives** euro (lois mais **application ø directe** > fixent **objos** aux états w/ **délai de transposition**) > Ex : loi sur **la santé publique** en Fr **paquets neutres** suite à une directive euro.

**Qui produit** droit UE ? **Séparation** pouvoirs **ressemble** à la **traditionnelle** des états. **5 instit**:

**Exécutif :**

-Commission Euro : sorte de **gouv** qui rpz **l’intérêt propre** de l’UE. Pouvoir d**’initiative** + **regard** sur **exéc** par les états membres. **1 commissaire** par état mais ne le **rpz pas**. Formée en fonction des **équilibres politiques** au sein du **Parlement euro**. Obtient ensuite **confiance Parl**, et elle peut le **dissoudre**.

-Conseil Euro (=/= C de l’Europe) : **ø permanent** > réunion **régulière** des **chefs d’éta**t et de **gouv**. Equivalent **imagé** du **P de la Rep**. Pouvoir d**’impulsion**. Incarné par **Donald Dusk**, son Prés.

**Législatif**

-Parl euro : rpz **peuple euro** > élu au **SU direct. Simple pouvoir budgétaire** jusqu’au traité de **Lisbonne**. Depuis, pouvoir **légis** car doit accepter en **codécision les lois**.

-Conseil des ministres ou de l’UE (=/= C euro =/= C de l’Europe) : **présidence** tournante de **6 mois. Codécide** w/ Parl. Composé des **diff gouvs** > rpz **l’intérêt des états**. Ministres présents **selon domaine**.

>Txt adoptés à la **maj qualifiée** plutôt que **unanimité** qui **protégeait la souv** (quasiment plus depuis **Lisbonne**). **Maj** **d’états** rpztant une **maj de la pop**, w**/ nbr voix selon poids**.

**Judiciaire**

-Cour de Justice de l’UE (plusieurs juridictions) > **Luxembourg**. Tt le monde peut **la saisir**.

**§6. Les lois françaises**

(Ici actes votés par le Parl)

**Diversité** > Le parl n’adopte **pas que des lois** > résolutions et règlements.

**-Résolutions** : prises de position ø valeur jurid

**-Règlements d’assemblée** : celui de l’**Ass** et celui du **Sénat** > règles jurid sur **fonct interne** des 2 chambres.

Parl **ø seul** à faire des « lois ». Existe les **ordonnances** (art.38) > *à* ***distingue****r de celles par un* ***juge unique***. **Règles jurid** élaborées par **Gouv** w/ **autorisation Parl** > **loi d’habilitation** limitée ds **tps** et **objet** > domaine **technique** comme **droit des affaires**. Parl doit ensuite **ratifier** pour **valeur de loi**.

Diff **lois adoptées** par Parl

-**Ratif** (traités ou ordonnances)

-**Transposition** des directives

-**Programmation** > définir **gdes orientations** ds domaines

-**Ordinaires** (art.34) > W, Macron, … 75% **issues du gouv** > **projets** de loi + **propositions** de loi (voir CM droit constit > **dépôt** ds chambres > exam en **commission** > **discussions** et **votes**)

-**Constitutionnelles** > **valeur constit**, support des **révisions**

**-Organiques** > préciser, détailler une **disposition constit** > valeur discutée ds **hiérarchie normes** (**subordonnées** à **CC** mais supérieures aux **lois ordinaires**). Ex : loi organique relative à **l’organisation de l’élection prés**. Le CC peut **contrôler des lois ordinaires** par rapport à une **loi organique** donc **quasi-valeur constit**. Ex : la **L**oi **O**rganique relative aux **L**ois de **F**inance. **Budget de l’Etat** préparé selon **constit** et **elle**.

**§7. Les règlements**

**Txt généraux** pour mettre en œuvre **lois adoptées** par Parl. **2 cat** envisageables :

-**nationaux** > actes pris par **pouvoir exéc** > ex : **décrets de nomination, d’application, autonomes**

-**locaux** > renvoi à la **déconcentration** et à la **décentralisation** > élaboration de **règles locales** > ex : **préfet** pouvoir réglementaire w/ **arrêtés**. Pouvoir détenu par **éxec locaux** + **ass délibérantes**.

**§8. Les autres sources de droit**

**-Doctrine** > ensemble des opinions, écrits, ouvrages produits par les **profs de droit. ø source** car **ø officielle**. Mais historiquement des **membres** ont **contribué** et contribuent à **élab règles de droit** en étant **consultés.** Ex : réforme du **droit des obligations**.

**-Coutumes** > **ø source officielle** ajd, mm si **l’a été auparavant** (ex Moyen Age droit coutumier). Reste source **complémentaire** malgré tout. **Loi** peut **renvoyer** à coutume. Justice parfois **identifie** exist d’1 coutume. Tient compte d’**élément matériel** (>usage **répété** mais peut ne concerner qu’1 **partie du territoire**) et **d’élément psychologique** (*opinio juris* > volonté de considérer l’usage comme coutume > **acceptation).** Si **respecté**, juge peut s’en servir comme **règle de droit**. Domaines : droit constit, droit internat, droit commercial w/ **délais de paiement**…

**3 cat de coutumes**:

-**loi** y renvoie expressément > *segundum legem* > ex art.521-1 Code Pén punissant **sévices** cruels contre **animaux** SAUF si **tradition** **locale ininterrompue** (coutume)

-*praeter legem* > quand **loi** est **lacunaire** > ex : règle **femme qui prend nom** mari > coutume née en **l’absence de**

**loi**

-*contra legem* > **loi de 1905** prévoit pas l’exception de la **tradition** pour les **crèches ds bât publics** > Conseil d’Etat l’a autorisé

**-Circulaires ds droit admin** > expliquer comment **appliquer**, **interpréter** une loi > ø valeur jurid en principe, mais peuvent si **complètent txt judrid**

**-Droit souple** > recommandations par les AAI

**§9. La jurisprudence**

**-**Ensemble des **décisions de justice**

**-**Sens strict : **position** prise par une **juridiction suprême** sur un **pt de** **droit déterminé.** Justice est **hiérarchique :** d’instance, d’appel, suprême .

Ex des crèches : jurisprudence large > **arrêts** pris, mais ø sens strict jusqu’à **décision du Conseil d’Etat**

**>Souce complémentaire** de droit. Obligation de **l’art.4 du Code** « le juge qui **refusera de juger** sous prétexte **d’insuffisance** de la loi sera reconnu coupable de **déni de justice** » > juge **obligé de juger** donc d’**interpréter** les txt.

**>Mais en fait non**. Art.5 Code civil > le **juge** n’a pas le **droit** de légiférer, **réglementer**, compléter > interdiction des **arrêts de règlement.** Inverse des pays de *common law* (USA) où la **Cour suprême** rend des arrêts « **précédents** » similaires > **interprétation** qui devra être **respectée** par **jurid inférieures** pour affaires w/ **faits similaires**. Ici véritable **pouvoir judiciaire**, au lieu d’une **simple autorité** en Fr. **Corollaire** à cet art.5 > **art.1351** « l’autorité de la chose jugée n’a lieu qu’à l’égard de ce qui a fait l’objet du jugement » > **décision de justice ne vaut QUE pour l’affaire**.

Quand même des **atteintes** à cette **sépa des pouv** >

-lois de **validation** (cf. conflits de droit ds le tps) > lois **rétroactives** pour **invalider** décision, **grâce** présidentielle, **amnistie**.

**THEME 4 : Les droits subjectifs (*pas aux partiels*)**

**Droits subjectifs**: droits dont sont **titulaires** les **sujets de droit**, donc pers. **physiques** ou **morales**, que nous tirons du droit objectif pour agir au **quotidien**.

**§1. Sources des droits subjectifs**

Le **droit objectif** lui même. On a d’autres droits que ceux qui sont **prévus** par les **textes juridiques**.

Sources + **immédiates** : **actes** & **faits jurid.**

**-Actes** = manif de **volonté** accomplies en vue de **produire des effets de droit** choisis par les sujets de droit. **Créer**, **transmettre, éteindre** un droit sub. Ex : le **contrat** > acte produit en vue de **créer des droits**.

-**Faits** = événement **involontaire** (accident…) ou non (infraction) dont les **effets jurid** ne sont pas **recherchés** par leur **auteur** mais prévus par le **droit ob** lui mm. Ex : **naissance et mort >** on acquiert des droits prévus pour ces faits.

>> **Titulaires de droits et débiteurs d ‘obligations.**

**§2. Les grandes catégories**

Traditionnellement : droits **patrimoniaux** et droits **extra patrimoniaux** (+ droits **intellectuels**)

-**patrimoniaux** : droits entrant ds **patrimoine** (sens jurid) des **personnes. Transmissibles, à libre dispo des ind.**

**-droits réels**: détenus sur les choses (**droit de prop**)

-**droits personnels**: sur les personnes, **obligations** surtout > **donner** (transmission ds contrat)**, faire** (délivrer la chose)**, ne pas faire**

**-extra patrimoniaux**: **incessibles** comme intégrité corporelle, droit de vote…

**§3. La preuve des droits subjectifs**

Lors d’un **procès**, mais pas forcément. **Prouver** ce que l’on avance, W de l’**avocat** mais aussi du **juge** ou **nous même**. 2 modèles de preuves :

-**inquisitoire** > ds procédures **pénales** > **juge rôle actif** > recherche la preuve

-**accusatoire** > parties à un litige conduites à ramener **elles même** les preuves, juge **passif** > pays anglo-saxons de Common law > **inégalitaire** car nécessite de pouvoir se payer un bon avocat. Existe en France ds **litiges civils**.

>>**Combinaison** des 2 modèles ds les faits.

**3 q se posent.**

-**Objet** > Qu’est-ce qu’il faut prouver ? En principe **pas besoin** de **prouver le droit objectif** (connu par juge). Prouver l’acte juridique, le **dommage subi** > prouver **droit subjectif. Parfois** prouver droit obj. Ex : invoquer l’existence d’une **coutume** (écrits historiques, témoignages…). **Certificat de coutume = parère**. Ds **plupart procès** c’est droits **subj à** **prouver.** Existent des **présomptions** qui **déplacent l’objet de la preuve** (peut pas prouver vitesse voiture mais analyse traces de pneus)

-**Charge** > **Qu**i doit prouver ? C’est à celui qui **prétend, attaque** en justice. Mais la partie qui se **défend aussi**. En **droit pénal** la charge pèse sur celui qui **poursuit** > **présomption d’innocence** > la partie qui poursuit doit prouver notre **culpabilité**. Existent des **présomptions** qui **déplacent la charge** de la preuve. On **présume coupables** certaines pers > **inversion de la charge** > Ex : flashé par **radar**. Parfois on admet un **simple commencement de** **preuve**, à l’autre partie de **prouver l’inverse** (quand **difficile** à prouver).

-**Modes / moyens** > **Comment** prouver ? 2 modes distingués > **actes** jurid et **faits** jurid. **Actes** > preuve par **la loi** > elle réclame parfois **preuves parfaites** (**actes authentiques** comme constat d’huissier…) ; actes sous **seing privé** qui remplissent certaines **cond de forme ; autres modes** = preuves **imparfaites / Faits** > **preuve libre** pour **convaincre** le juge.

Loi admet **impossibilité matérielle** voire **morale** de ramener des preuves. Q de la **loyauté de la preuve** > **Restrictions** pour apporter preuve selon ses **conditions d’obtention** (respect vie privée…). En **droit pénal** toute preuve est **acceptée** pour la **partie privée**, w/ droit de **débat** pour la partie adverse. Autorité > **provoquer** à l’infraction NON provoquer à la preuve OUI.

**Thème 5 – Les personnes**

**Personnes = sujets de droit = titulaires des droits subj** > ceux qui disposent de la **perso jurid**. Personnalité jurid = **aptitude** à être titulaire de **droits et d’obligations** > ø que des humains > **personnes morales** *(pas aux partiels)*> groupements de **p physiques** w/ patrimoine juridique, rpz **intérêts coll** (synd…). PM de **droit privé** (assoc, soc, synd…) PM de **droit public** (étab pub, état…), **mm droits et obli** que les p physiques.

§1. Tous les humains sont des p physiques sujets de droit

ø tjrs été le cas. Certains étaient **considérés comme « objets »** (=/= sujet) > **esclaves** avant 1848. Certaines pers condamnées pénalement à la **mort civile** > plus **personnes jurid** donc **plus de patrimoine**.

§2. Seuls les humains sont des sujets de droit

**Certains objets** posent **pb** à tel point qu’ils pourraient appartenir à une **cat intermédiaire** car **ø choses inanimées.**

-**Animaux** : juridiquement sont soumis au **régime des biens,** mais **protec particulière** > loi Grammont du XIXe contre la **cruauté, code rural** pour abattage, transport…**Loi du 16/02/2015** > nouvel article ds Code Civil > animaux sont **êtres vivants doués de sensibilité**

-**L’environnement**: protec particulière > existe un **préjudice environnemental** > peut donner lieu à **dommages et int** à son profit **(assos ou coll terr).**

-**Embryons humains**: (3 premiers mois) > **ø perso jurid** > **homicide** involontaire ou volontaire **n’existe pas**. **Légis protectrice** (**IVG**, qui n’est plus **à justifier** depuis 2016 > devient un **droit**, jusqu’à 12 semaines, puis possibilité **d’interruption médicale**). Q de la **recherche sur les embryons** autorisée à certaines cond. Possible **exceptionnellement** de reconnaître **perso jurid** à enfants **ø encore nés** dès lors qu’il en va de **son propre intérêt**. « *Infans conceptus »* > **décès du père** avant naiss, pour qu’il en **hérite**.

§3. Acquisition et perte de la perso jurid

S’acquiert **à la naissance si vivant et viable.**

**Disparition** perso jurid si **doute sur exist** personne. Soit personne **absente** (plus présentés à domicile) > **procédure** de 10a pour déclarer abs puis **mort jurid**, soit elle a **disparu** > procédure + rapide (**mort** de l’ind **+ probable** d’après **circonstances**). Que fait-on si **réapparition** ? **Mariage dissout** pas reconstitué, mais **récup biens** possible.

Décès d’un ind

-à partir de **quel moment** considéré comme mort ? Etat de **mort cérébrale** = indice déterminant > appréciation du médecin > raison pratique pour **don d’organes**.

**PDM abolie**, peut on **provoquer mort** de qqun **sans sanctions**? Poursuites rares ds cadre **d’euthanasie active, suicide assisté.**

2 txt complémentaires sur ce point : **loi Léonetti 2005 + loi de 2016 sur droit à sédation profonde et continue**.

-2005 : **Suicide assisté** interdit, **euthanasie active** interdite, **euthanasie passive** pas évoquée > affaire Lambert > **pas** **considéré en fin de vie** car pas de **maladie incurable**, mais CE a **interprété loi** en sa faveur > « **interruption** des soins » >>Eviter **acharnement thérapeutique**, **CEDH** évoque **autonomie perso**.

-2016 : **pallier supplémentaire** > droit d’obtenir **sédatifs** pour apaiser **douleur puis aboutir à mort**.

§4. Capacité des personnes

**Perso jurid** signifie pas être **titulaire de tous les droits et obligations** > **gradation** > ind qui ont pas tout. Droit distingue **capacité de jouissance** et d’**exercice.** Or nombreux cas **d’incapacité de jouissance** (mineurs droit de vote…), **incapacité de jouissance** du majeur en **sanction, majeurs incapables juridiquement** pour raisons mentales etc (**majeurs protégés**). Incapacités en **raison métier**: **médecin** incapacité de jouissance pour **hériter des biens** de ses patients.

Incap d’**exercice** : **jouissance possible** mais peut pas les exercer tout seul.

§5. L’identification des personnes physiques

**Elements** d’identif permettent **singularisation.** Nécessaires aussi à l**’Etat** pour identifier, **retrouver**. 3 d’entre eux :

-Nom > loi de 2002 **liberté pour choix** (père, mère, les 2…), **modif possible**: administrative > **mariage, divorce / administrativo-judiciaire** : demande peut **entrainer orga procès** > faut **intérêt légit (franciser…)**

-Prénom > loi de 93 > avant que des **prénoms de calendriers** ou de **perso histo /** après > officier d’Etat-civil peut **s’opposer** pour prénoms =/= **intérêt de l’enfant** (controverse **affaire Mohammed Merah**)

-Sexe > Q des **trans** > loi de nov 2016 > **modif état-civil assouplie** (ø « **syndrome** », ø condition d**’irreversibilité**) // **intersexués** > ind né w/ **carac sexuelles** biolo et génét **portant à confusion** > droit **impose le choix** d’état-civil, **médical** on doit **choisir** aussi. Ne devrait-on pas **attendre** la **maj** pour que l’ind **choisisse** ? **Sexe neutre** ? (comme en All). En 2016 **cour d’appel d’Orléans** a **refusé** ça, car elle aurait alors **dû l’ajouter à la loi**.

**Thème 6 – La justice**

**Plusieurs cat** de juridictions. Jurid **admin** (tribunaux admin, cours admin d’appel, CE), **judiciaires**, **internat** (euro comme CEDH, CPI), **financières** (Cour des c), **politique** (Haute cour qui peut destituer P, CJR (sang contaminé).

§1. Grands principes de la justice judiciaire

-**Gratuité** > on paie pas les juges mais **frais à prévoir** > **aide** en fonction revenus. 2 cat frais : **dépends** (ø frais d’avocat comme **expertise**) partie qui **succombe** peut **payer frais gagnante /** frais **irrépétibles** (avocat)

-**Publicité** > peuple français a le **droit de voir ce qu’il se passe** car justice **rendue au nom du peuple** (Phases **d’audience uniquement**). **Audiences non pub** poss (divorces, à la demande de la victime…)

-**Collégialité** > **plusieurs juge**s pour + de **modération** > 9 à la Cour d’assises. De + en + de **juges uniques** pour économies, efficacité, ou quand pas besoin.

-**Exercice des droits de recours** > **bcp de voies** de recours > **appel** (**deuxième** **chance procès recommencé**), **cassation** (que des questions de **droit**, revient **pas sur faits**, là pour **contrôler** que les juges ont bien **appliqué**, **interprété** la règle, ds **cadre d’uniformisation**)

§2. Les =/= jurid judic

**Cour de cassation** au sommet, **seule.** Diff **chambres** (droit W…) **Décisions** entre **cours d’appel** et cour de **cassation** peuvent être **contraires** et faire la **navette** > Cassation peut rendre des **arrêts d’assemblée plénière.**

**Cours d’appel** en dessous

**Juridictions de 1ère instance très variées** : trib de **commerce** (soc en difficulté), **correctionnel**, **conseil de prud’hommes** w/ juges pas pros élus, **T Grande Instance** (toujours **compéten**t en affaires civiles ds certains cas comme biens immobiliers) Ici distinc **civile /** **pénale**

**Jurid répressives pénales**:

-contravention > trib de **police**

-délit > trib **correctionel**

-crime > cour d’**assises** (3 juges pro + 6 jurés citoyens)

§3. Le personnel de la justice

**Pros du droit** qui n’en font **pas partie** (avocats, notaires, huissiers)

**Magistrats** (2 cat > ceux du **siège**, les **juges, assis** / magistrature debout **jugent pas**, engagent les **poursuites** et **requièrent les peines**)

**Greffiers** (secrétariat)