

# 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)*

*3<sup>e</sup> édition à jour au 15 août 2009*

DEFRENOIS  
**lextenso** éditions

# TABLE DES MATIÈRES

TITRE PRÉLIMINAIRE. – QU'EST-CE QUE LE DROIT ?.....	1
<b>Généralités</b> .....	1
<b>Chapitre I. – Le droit est un phénomène social et normatif</b> .....	13
<b>Section I. – Le droit est un phénomène social</b> .....	13
<b>Section II. – Le droit objectif</b> .....	17
§ 1. – <i>Droit et non-droit</i> .....	17
I. – Contrainte .....	19
A. <i>Bienséance et honneur</i> .....	19
B. <i>Prescriptions morales</i> .....	21
II. – Justice et utilité.....	24
§ 2. – <i>Sources du droit</i> .....	27
I. – Sources idéales.....	28
A. <i>Le droit naturel</i> .....	29
B. <i>L'équité</i> .....	35
II. – Sources formelles .....	39
<b>Section III. – Les droits subjectifs</b> .....	45
§ 1. – <i>Les querelles du droit subjectif</i> .....	46
§ 2. – <i>L'abus des droits</i> .....	48
<b>Chapitre II. – Les diverses branches du droit</b> .....	51

## LIVRE I ÉVOLUTION DU DROIT CIVIL

<b>Chapitre I. – Le droit civil avant le Code civil</b> .....	61
<b>Section I. – Ancien droit</b> .....	61
§ 1. – <i>Moyen Âge</i> .....	61
I. – Personnalité des lois.....	61
II. – Territorialité des lois .....	62
A. <i>Territoires et coutumes</i> .....	63
B. <i>Le droit coutumier</i> .....	63
C. <i>Pays de droit coutumier, pays de droit romain et droit canonique</i> .....	66
§ 2. – <i>Triomphe de la raison</i> .....	69
I. – La Renaissance (xvi <sup>e</sup> siècle) .....	69
II. – xvii <sup>e</sup> et xviii <sup>e</sup> siècles .....	71
§ 3. – <i>Législation royale</i> .....	74
<b>Section II. – Droit intermédiaire</b> .....	76
<b>Chapitre II. – Le Code civil</b> .....	79
§ 1. <i>Volonté d'un Code civil</i> .....	79
§ 2. <i>Esprit du Code civil</i> .....	81

<b>Chapitre III. – Après le Code civil .....</b>	<b>85</b>
§ 1. – <i>Prestige et critiques (1804-1900) .....</i>	85
§ 2. – <i>Bouleversements et enfléments de la loi (depuis 1880) .....</i>	94
§ 3. – <i>Nouvelles codifications (depuis 1950) .....</i>	95

## LIVRE II RÉALISATION DU DROIT

<b>TITRE I. – ORGANISATION DE LA JUSTICE .....</b>	<b>107</b>
<b>Chapitre I. – Juridictions .....</b>	<b>109</b>
<b>Section I. – Justice publique .....</b>	<b>109</b>
§ 1. – <i>Juridictions judiciaires .....</i>	109
I. – Juridictions du fond .....	110
II. – Cour de cassation .....	112
§ 2. – <i>Juridictions administratives .....</i>	114
<b>Section II. – Justice privée .....</b>	<b>115</b>
<b>Chapitre II. – Jugements .....</b>	<b>121</b>
<b>Section I. – Action en justice .....</b>	<b>121</b>
<b>Section II. – Prononcé des jugements .....</b>	<b>123</b>
<b>Section III. – Voies de recours .....</b>	<b>125</b>
§ 1. – <i>Voies de réformation .....</i>	126
§ 2. – <i>Voies d'annulation .....</i>	127
§ 3. – <i>Voies de rétractation .....</i>	129
<b>Chapitre III. – Gens de justice .....</b>	<b>131</b>
<b>TITRE II. – LA PREUVE .....</b>	<b>135</b>
Premières vues sur la preuve .....	137
<b>Chapitre I. – Charge de la preuve .....</b>	<b>143</b>
<b>Chapitre II. – Objet de la preuve .....</b>	<b>153</b>
§ 1. – <i>Un fait, pas le droit .....</i>	153
§ 2. – <i>Un fait pertinent .....</i>	158
<b>Chapitre III. – Recevabilité des moyens de preuve .....</b>	<b>163</b>
<b>Section I. – Légalité de la preuve des obligations civiles .....</b>	<b>163</b>
§ 1. – <i>Numerus clausus .....</i>	163
§ 2. – <i>Modes de preuve .....</i>	169
I. – L'écrit .....	169
II. – L'aveu .....	175
III. – Le serment judiciaire .....	176
<b>Section II. – Liberté de la preuve hors du droit civil .....</b>	<b>176</b>
<b>Chapitre IV. – Force probante .....</b>	<b>181</b>

LIVRE III  
SOURCES DU DROIT

TITRE I. – SOURCES ÉCRITES .....	187
<b>Chapitre I. – La loi</b> .....	191
<b>Section I. – Définition de la loi</b> .....	191
§ 1. – <i>Loi au sens organique</i> .....	191
§ 2. – <i>Loi au sens matériel</i> .....	198
<b>Section II. – Conflits de lois dans le temps</b> .....	206
§ 1. – <i>Théories</i> .....	209
I. – Théorie des droits acquis.....	210
II. – Théorie de l'effet immédiat des lois nouvelles .....	212
§ 2. – <i>Règles du droit transitoire</i> .....	213
I. – Droit transitoire général.....	214
A. <i>Lois rétroactives</i> .....	215
B. <i>Limites au pouvoir du législateur</i> .....	217
II. – Droit transitoire spécial .....	220
<b>Chapitre II. – Au-dessus et au-dessous de la loi</b> .....	229
<b>Section I. – Sources supérieures</b> .....	229
§ 1. – <i>Normes constitutionnelles</i> .....	230
§ 2. – <i>Droits et libertés fondamentaux</i> .....	235
§ 3. – <i>Normes internationales</i> .....	236
I. – Généralités.....	236
II. – Droit communautaire.....	242
III. – Convention européenne des droits de l'homme.....	249
<b>Section II. – Sources inférieures</b> .....	255
§ 1. – <i>Autorités subordonnées</i> .....	256
§ 2. – <i>Nature ambiguë</i> .....	259
 TITRE II. – SOURCES NON ÉCRITES.....	 263
<b>Chapitre I. – La coutume</b> .....	265
<b>Section I. – Définition de la coutume</b> .....	265
§ 1. – <i>Conceptions extrêmes</i> .....	266
§ 2. – <i>Le sens des mots</i> .....	268
<b>Section II. – Rôle de la coutume</b> .....	270
I. – Coutume <i>secundum legem</i> .....	271
A. <i>Renvoi tacite</i> .....	271
B. <i>Renvoi exprès</i> .....	273
II. – Coutume <i>præter legem</i> .....	275
III. – Coutume <i>contra legem</i> .....	276
<b>Chapitre II. – La jurisprudence</b> .....	281
<b>Section I. – Le problème</b> .....	286
<b>Section II. – Preuves du pouvoir créateur de la jurisprudence</b> .....	288
§ 1. – <i>Attitudes réflexives</i> .....	288
§ 2. – <i>Revirements ordinaires et atypiques</i> .....	290
§ 3. – <i>Jurisprudence de combat</i> .....	296
<b>Section III. – Fondements du pouvoir créateur de la jurisprudence</b> .....	301
<b>Section IV. – Caractères de la jurisprudence</b> .....	307

§ 1. – <i>Psychologie judiciaire</i> .....	307
§ 2. – <i>Évolution de la jurisprudence</i> .....	308
§ 3. – <i>Qualité de la jurisprudence</i> .....	311
<b>Chapitre III. – La doctrine</b> .....	315
<b>Section I. – La pensée doctrinale</b> .....	318
§ 1. – <i>Physionomie de la doctrine</i> .....	318
§ 2. – <i>Rôle de la doctrine</i> .....	321
I. – <i>Travail critique</i> .....	321
II. – <i>Échecs de la doctrine</i> .....	324
III. – <i>Succès de la doctrine</i> .....	326
<b>Section II. – L'interprétation</b> .....	331
§ 1. – <i>Qui interprète ?</i> .....	333
§ 2. – <i>Quand interpréter ?</i> .....	334
I. – <i>Règle écrite</i> .....	334
II. – <i>Clarté</i> .....	337
§ 3. – <i>Comment interpréter ?</i> .....	341
I. – <i>Règles d'interprétation</i> .....	341
A. <i>Règles légales</i> .....	342
B. <i>Arguments</i> .....	342
C. <i>Méthodes générales</i> .....	346
II. – <i>Les voies de l'interprétation</i> .....	348
<b>INDEX</b> .....	351
– <i>des adages</i> .....	351
– <i>des principales décisions judiciaires</i> .....	353
– <i>alphabétique des matières</i> .....	357