

INTRODUCTION GÉNÉRALE A LA PHILOSOPHIE DU DROIT

D. ADNAN KHEIR

2009/2010



TABLE DES MATIERES

	Page
PREFACE	
Pourquoi faire de la philosophie du droit	3
A. Comment doit-on définir la loi arabe?	4
B. objet de la philosophie du droit	6
C. historique de la philosophie du droit	7
D. positivisme et idéalisme sont-ils contradictoires!	8
E. la finalité de la philosophie du droit	9
F. Comment la philosophie juridique conçoit la mission du droit dans la société	10
Conclusion	13
Généralités: L'attachement du droit objectif et des droits subjectifs au phénomène étatique	14
Chapitre I	
Comment définir la finalité, la légitimité et les caractéristiques de la règle du droit	19
Section I: La finalité du droit	19
A. Thèse individualiste	19
B. Thèse socialiste	19
Section II: D'où la règle du droit puise le fondement de sa légitimité	23
A. Thèse despotique	23
B. Thèse spiritualiste	25
C. la résistance à la loi injuste	27
Section III: Les caractères de la règle de droit	31
A. Les caractères idéalistes	32
B. Les caractères positivistes	33
a) Obligatoire	33
b) Générale	35
c) Continue	36
d) les origines de la règle de conduite sociale	38

	Page
Section III: Les subdivisions	79
Paragraphe I: Les subdivisions du droit public	79
A. Droit constitutionnel	80
B. Droit administratif	80
a) Droit fiscal ou législation financière	81
b) Droit du travail ou législation sociale	82
c) Les assurances sociales	82
d) Droit ecclésiastique	83
A. Droit public: fédéral et cantonal	84
B. Droit pénal	84
a) Objet du droit pénal	85
b) Fondement du droit pénal	85
c) Evolution du droit pénal	86
Paragraphe II: Subdivisions du droit privé	87
A. Droit civil	88
a) Le droit des personnes	88
b) Le droit de la famille	88
c) Les droits subjectifs	89
d) Le droit successoral	90
A. Le droit commercial	90
B. Autres branches spéciales du droit privé	91
a) Le droit rural	91
b) La propriété littéraire et artistique	92
c) Droit de la procédure	92
A. Le droit international public	93
B. Le droit international privé	94
a) Le conflit des lois	95
b) Le conflit des juridictions	95
c) La condition des étrangers	95
d) La nationalité	96
Paragraphe III: Différence entre le droit public et le droit privé	96
a) Différence de but	96
b) Différence du caractère	96
c) Différence de la sanction	97
d) Différence de la conception	97
* L'imprécision	97

* L'inexactitude	Page 98
Conclusion: Critique de la distinction classique	98

Titre II

LES MODES DE CREATION D'INTERPRETATION ET D'APPLICATION DU DROIT

102

Chapitre I	103
Les sources du droit	
Section I: Les sources directes	104
Paragraphe I: La loi	105
A. La mise en vigueur de la loi	106
a) La promulgation	107
b) La publication	108
c) L'abrogation de la loi	108
Paragraphe II: La coutume	110
Section II: Les sources indirectes de la règle de droit	113
Paragraphe I: La jurisprudence	114
Généralités: Les interactions entre la loi; la coutume et la jurisprudence	117
Paragraphe II: La doctrine	120
Paragraphe II: La doctrine islamique ou «L'IJTIHAD»	121

Chapitre II	123
L'interprétation du droit	
A. Nécessité de l'interprétation	123
Paragraphe I: La méthode traditionnelle d'interprétation adoptée par l'école de l'exégèse	124
Paragraphe II: Méthode historique	126
Paragraphe III: L'école de la pensée libre	127

Chapitre III	
Domaine d'application de la règle de droit	131
Section I: Domaine d'application de la loi dans l'espace	132

	Page
*Les problèmes attachés aux conflits de lois dans l'espace	134
Section II: Domaine d'application de la loi dans le temps	136
* La retroactivité	137
 Titre III	
LES DROITS SUBJECTIFS	141
OBJET ET SUJET	
 Chapitre I	
Contenu des droits subjectifs	143
Section I: Classification des droits subjectifs	143
Section II: Analyse des droits subjectifs	145
Paragraphe I: Les droits patrimoniaux	145
Paragraphe II: Droits extra-patrimoniaux	146
Appréciation critique de la classification classique	148
Section III: Division des droits patrimoniaux	149
Paragraphe I: Les droits réels	150
A. Droits réels principaux	150
B. Droits réels accessoires	151
Paragraphe II: Droits personnels	153
Paragraphe III: Critiques de la distinction entre droits réels et droits personnels	153
Paragraphe VI: Droits intellectuels	155
 Chapitre II	
Le sujet des droits subjectifs	158
Section I: Les personnes physiques	159
Paragraphe I: L'état des personnes physiques	159
Paragraphe II: Le nom	162
A. Les éléments constitutifs du nom	162
a) Le nom patronymique	162
b) L'acquisition du nom par la filiation	163
L'acquisition du nom par le mariage	164
c) Le prénom	164
d) Le pseudonyme	165
Paragraphe III: Le domicile	165

	Page
A. Intérêt du domicile	166
a) Sur le terrain du droit public	166
b) Sur le terrain du droit privé	166
A. Les critères de détermination du domicile	166
a) Critère d'établissement principal	166
b) Le domicile-résidence réelle	168
Chapitre III	171
Les personnes morales	
Section I: La nature juridique de la personnalité morale	171
Paragraphe I: Théorie de la fiction	172
Paragraphe II: Théorie de la réalité	172
Paragraphe III: Théorie du patrimoine d'affectation	174
Section II: Classification de personnes morales	176
Paragraphe I: Personnes morales du droit public	176
Paragraphe II: Personnes morales du droit privé	178
A. Groupements à but lucratif	178
* Sociétés de personnes	179
* Sociétés de capitaux	180
B. Groupements à but non lucratif	181
* associations non déclarées	181
* associations déclarées	181
* Les syndicats professionnels	182
Section III: Régime juridique des personnes morales	183
Paragraphe I: la création des personnes morales	184
A. Le nom	185
B. Le domicile	186
C. Le patrimoine	188
D. La nationalité	190
Paragraphe II: Fonctionnement de personnes morales	192
Paragraphe III: disparation de la personne morale	195
Conclusion générale	197
Références	201
Table de matière	203