

LA  
PENSÉE  
JURIDIQUE

# Les interprétations justes

Michel Rosenfeld

traduit par Geneviève Warland

738 D

BRUYLANT  
L.G.D.J

---

# TABLE DES MATIÈRES

---

INTRODUCTION.....	7
-------------------	---

## **PREMIÈRE PARTIE L'EXIGENCE D'INTERPRÉTATIONS JUSTES**

<b>CHAPITRE 1. – DÉCONSTRUCTION ET INTERPRÉTA- TION EN DROIT OU COMMENT UTILISER DERRIDA POUR ÉVALUER LA CRISE AMÉRICAINE DE L'IN- TERPRÉTATION EN DROIT.....</b>	<b>19</b>
I. DÉCONSTRUCTION ET CRISE DE L'INTERPRÉTATION EN DROIT.....	19
A. Le défi lancé à l'interprétation en droit par la déconstruc- tion.....	20
B. Le droit basé sur la procédure comme théorie de l'intégrité de Dworkin et la crise de l'interprétation en droit .....	22
II. DÉCONSTRUCTION ET RELATION ENTRE LE DROIT ET LA POLITIQUE .....	24
A. Signification de la destruction et de la déconstruction du sens .....	24
B. Analogie entre la valeur sémantique des échanges inter- textuels et la valeur économique des échanges sur le marché .....	28

C. Contraintes ontologiques et éthiques de la déconstruction et rejet des considérations purement politiques .....	33
D. Union possible du droit moderne et de la déconstruction dans le but de dépasser la seule politique .....	35
<b>CHAPITRE 2. – LES TENTATIONS DU NOUVEAU FORMALISME : DU FORMALISME VIDE DE STANLEY FISH AU FORMALISME ARISTOTÉLO-KANTIEN D'ERNEST WEINRIB.....</b>	<b>39</b>
I. LE FORMALISME VIDE DE STANLEY FISH.....	40
II. LE FORMALISME ARISTOTÉLO-KANTIEN D'ERNEST WEINRIB .....	51
<b>CHAPITRE 3. – INTERPRÉTATIONS JUSTES ? LE DROIT, LA VIOLENCE ET LE PARADOXE DE LA JUSTICE ..</b>	<b>61</b>
I. PARADOXE DE LA JUSTICE ET IMPOSSIBILITÉ D'ÉVITER LA VIOLENCE.....	61
II. IMPOSSIBILITÉ DE LA JUSTICE ET RECONSTRUCTION DES LIENS ENTRE SES FORMES ET SES DOMAINES .....	66
A. Relier les formes de justice : lien entre la justice distributive, la justice corrective et la justice procédurale.....	67
B. Séparer les domaines de justice : différences entre les justices éthique, juridique et politique.....	71
<i>i. Différencier le droit de l'éthique .....</i>	<i>72</i>
<i>ii. Différencier le droit de la politique .....</i>	<i>76</i>
III. JUSTICE, VIOLENCE ET NÉCESSITÉ D'INTERPRÉTATIONS JUSTES .....	82

## DEUXIÈME PARTIE

# JUSTICE ET FIN DE L'INTERPRÉTATION

<b>CHAPITRE 4. – JUSTICE LIMITÉE : TOURNANT AUTO-POIÉTIQUE DE LUHMANN ET INTERPRÉTATION AUTO-RÉFÉRENTIELLE EN DROIT .....</b>	87
I. JUSTICE SELON LE DROIT, JUSTICE AU-DELÀ DU DROIT ET <i>AUTOPOIËSIS</i> .....	87
II. DROIT ET EFFONDREMENT DE L'UNITÉ DE LA JUSTICE AU-DELÀ DU DROIT .....	90
III. <i>Autopoiësis</i> juridique, effondrement de la justice au-delà du droit et tournant vers la clôture auto-référentielle .....	93
IV. <i>Autopoiësis</i> et luttes contemporaines pour la justice.....	99
<b>CHAPITRE 5. – DÉPASSER L'INTERPRÉTATION PAR LE DIALOGUE : CRITIQUE DE LA CONCEPTION PROCÉDURALE DE LA JUSTICE CHEZ HABERMAS .....</b>	103
I. LE PROCÉDURALISME COMME PASSERELLE ENTRE LA DÉMOCRATIE ET LA JUSTICE .....	103
II. NATURE ET PORTÉE DE LA JUSTICE PROCÉDURALE PURE .....	104
III. LE PROCÉDURALISME CONTEXTUALISÉ DE HABERMAS ...	108
IV. LE DÉFI FÉMINISTE AU PROCÉDURALISME DIALOGIQUE ..	119
V. LIMITES DU PROCÉDURALISME DE HABERMAS ET RAPPORTS ENTRE LE DROIT, LA MORALE ET LA POLITIQUE.....	125
<b>CHAPITRE 6. – PRAGMATISME ET FIN DE L'INTERPRÉTATION ? LES USAGES PRATIQUES DE LA JUSTICE SANS MÉTAPHYSIQUE DE POSNER ET RORTY .....</b>	131
I. PRAGMATISME OU PRAGMATISMES ? .....	131
II. PRAGMATISME EN DROIT CONTRE PRAGMATISME EN PHILOSOPHIE .....	132
	233

III. RICHARD POSNER : PRAGMATISME SCIENTIFIQUE ET APPROCHE ÉCONOMIQUE DU DROIT .....	135
IV. LE NÉO-PRAGMATISME DE RICHARD RORTY.....	138
V. PRAGMATISME, LIBERTÉ D'EXPRESSION ET PARADOXES DES DISCOURS DE HAINE.....	142
VI. LES DANGERS DU PRAGMATISME POUR L'INTERPRÉTATION EN DROIT .....	147

### **TROISIÈME PARTIE**

## **ENGAGEMENTS DE FOND, INTERPRÉTATIONS PARTIELLES ET JUSTICE IMPARFAITE**

<b>CHAPITRE 7. – PARTIALITÉ ET PLURALISME COMPRÉHENSIF : STRATÉGIES CONTRE LA DESTRUCTION RÉCIPROQUE DE L'INDIVIDU ET DE LA COMMUNAUTÉ.....</b>	<b>153</b>
I. DU PLURALISME DE FAIT AU PLURALISME COMME NORME : VERS UN PLURALISME COMPRÉHENSIF.....	153
II. LA DIALECTIQUE DU PLURALISME COMPRÉHENSIF.....	159
III. LES ARGUMENTS EN FAVEUR DU PLURALISME COMPRÉHENSIF .....	164
A. Pluralisme compréhensif et libéralisme .....	166
B. Comparaison entre le libéralisme, le républicanisme et le communautarisme dans une perspective pluraliste .....	167
C. Pluralisme compréhensif et républicanisme .....	168
D. Pluralisme compréhensif et communautarisme.....	170
E. Supériorité du pluralisme compréhensif.....	172
IV. LIEN ENTRE LE PLURALISME COMPRÉHENSIF, L'INTERPRÉTATION EN DROIT ET LA DIVISION DU TRAVAIL ENTRE LE DROIT, L'ÉTHIQUE ET LA POLITIQUE .....	173

<b>CHAPITRE 8. – RECHERCHE DE LA SIGNIFICATION PARMI LES SUJETS PARTIELS ET LES AUTRES INSAISSABLES : TEXTURE OUVERTE DU DROIT ET JUSTICE IMPARFAITE.....</b>	183
I. CONSÉQUENCES DU PLURALISME COMPRÉHENSIF : NIVEAU MICRO-INTERPRÉTATIF CONTRE NIVEAU MACRO-INTERPRÉ- TATIF .....	183
II. INTERPRÉTER LES CONFLITS ENTRE LES « MOI » PARTIELS ET LES AUTRES INSAISSABLES : VERS UNE JUSTICE COMME RÉCIPROCITÉ RÉVERSIBLE .....	188
A. Fondement interprétatif du pluralisme compréhensif : égalité et réciprocité simple.....	189
B. Relier la réciprocité simple à la réciprocité réversible...	190
C. Justice comme réciprocité réversible.....	194
D. Intégrer la différence entre la politique constitutionnelle et la politique quotidienne dans le jugement reconstitutif	195
III. CONFLITS ENTRE RELIGIONS ET LIMITES DE LA JUSTICE COMME RÉCIPROCITÉ RÉVERSIBLE .....	197
IV. PLURALISME COMPRÉHENSIF ET TRANSFORMATION INTERNE DU MOI ET DE L'AUTRE .....	199
V. INTERPRÉTATION, PRIORITÉ DES NORMES SECONDAIRES ET INTÉGRITÉ DES PERSPECTIVES .....	201
A. Engagements internes aux perspectives, comparaisons entre les perspectives et déplacements de niveaux d'abs- traction.....	203
B. Biens primaires <i>versus</i> biens secondaires .....	204
C. Valeurs primaires <i>versus</i> valeurs secondaires.....	205
D. Exclusion du sujet <i>versus</i> exclusion de bénéfice.....	207
VI. CAS DIFFICILES ET PATHOLOGIES.....	211
A. Retour sur le cas de l'avortement.....	211
B. Pathologies.....	215
VII. REMARQUES FINALES .....	216
<b>BIBLIOGRAPHIE .....</b>	<b>221</b>