

COLLECTION ÉTUDES JURIDIQUES
DIRIGÉE PAR NICOLAS MOLFESSIS

LES NOTIONS JURIDIQUES

31

Sous la direction de
Guillaume Tusseau

Ouvrage publié avec le concours du Centre d'étude
des systèmes juridiques (JE 2010)
et du Centre de recherche Individus - Justice - Entreprises
(EA 3231) de l'Université de Rouen

 **ECONOMICA**

49, rue Héricart, 75015 Paris

Table des matières



Présentation	VII
<i>Guillaume Tusseau</i>	
Avant-propos	IX
<i>Jean du Bois de Gaudusson</i>	

I – RÉFLEXIONS GÉNÉRALES APPROCHES THÉORIQUES

THÉORIE GÉNÉRALE

Les notions juridiques et les outils langagiers de la science du droit	5
<i>Guy Quintane</i>	
I. L'approche de la notion de notion et le nécessaire accord sur le sens des mots.....	7
A. De quelques approches de la « notion-concept » de sens et des outils permettant de la clarifier	7
B. Une approche de la notion de notion dans le domaine du droit.....	10
II. La critique des approches réalistes et la réconciliation de la sensibilité et de l'entendement	14
A. La critique des approches réalistes et ses limites	14
B. La notion comme outil de réconciliation entre l'entendement et la sensibilité et ses apports à l'analyse du droit.....	17
Notions et concepts en droit : interrogations sur l'intérêt d'une distinction ...	21
<i>Xavier Bioy</i>	
I. De la possibilité de distinguer notions et concepts en droit	24
A. Une distinction recherchée dans les processus cognitifs	25
1. La distinction en philosophie	25
2. La distinction dans les sciences	30
B. Une distinction fondée sur des modes de construction différents	31
1. Construit ou donné ?	32
2. Construction <i>a priori</i> ou <i>a posteriori</i> ?	35

II. De l'utilité de distinguer notions et concepts en droit	38
A. Une distinction qui bute sur les spécificités du droit	39
1. La connaissance du droit est celle des notions	39
2. La connaissance des concepts est affaire de théorie du droit	40
B. Une distinction qui déboucherait sur des usages différents ..	45
1. L'utilité dans le champ théorique et dogmatique	46
2. L'utilité de la distinction dans le champ pratique	50

ILLUSTRATIONS

Les contraintes intellectuelles de la construction des notions juridiques. L'exemple du concept de pouvoir chez Jeremy Bentham et John Austin	57
<i>Guillaume Tusseau</i>	
Introduction	57
I. Les éléments fondamentaux de la théorie juridique de Bentham	60
A. La théorie benthamienne de la jurisprudence	61
1. La définition de la jurisprudence universelle expositive...	61
2. La problématique de l'individuation d'une règle de droit .	63
B. Un élément de la jurisprudence universelle : le concept de règle de droit	65
1. La primauté du commandement chez Bentham et Austin	66
2. Les réflexions de Bentham sur le concept de pouvoir	70
II. L'intérêt de Bentham pour le concept de pouvoir juridique	72
A. L'absence de tout concept de pouvoir juridique chez Austin..	72
1. Le pouvoir du souverain	72
2. Les pouvoirs des subordonnés	73
B. Les réflexions de Bentham sur le concept de pouvoir juridique	75
1. Le pouvoir du souverain	75
2. Les pouvoirs des subordonnés	77
Conclusion	78

II – ILLUSTRATIONS CONCRÈTES APPROCHES PRATIQUES

LES NOTIONS JURIDIQUES

À L'ÉPREUVE DU SYSTÈME JURIDIQUE INTERNE

La notion de droit réel en droit administratif	85
<i>Marion Ubaid-Bergeron</i>	
I. Une existence incertaine	89
A. Les ambiguïtés persistantes de la situation du « simple » occupant du domaine	89

B. Les doutes entourant la nature des titres constitutifs légalement de droits réels	92
II. Une consistance hétérogène	94
A. Les incohérences de l'ensemble des titres constitutifs de droits réels	95
B. L'incertitude persistante sur l'objet du droit réel	98
La notion d'impôt. Le droit fiscal à la recherche de son objet	101
<i>Alexandre Maitrot de la Motte</i>	
I. Une notion ambiguë	106
A. Impôt et imposition de toutes natures	107
1. Les ambiguïtés textuelles	107
2. Les ambiguïtés jurisprudentielles	110
B. Impôt et taxe	112
1. La tentative de distinction de l'impôt et de la taxe	112
2. L'échec de la distinction de l'impôt et de la taxe	114
II. Une notion inutile ?	116
A. Impôt et répartition du pouvoir fiscal	116
1. La répartition du pouvoir fiscal à l'intérieur de l'État	116
2. La répartition du pouvoir fiscal à l'extérieur de l'État	118
B. Impôt et régime fiscal	121
1. Une notion indépendante du régime	122
2. Un régime indépendant de la notion	123
Conclusion	124

LES NOTIONS JURIDIQUES

À L'INTERSECTION DES ORDRES JURIDIQUES

Notions juridiques et droit international : à propos de quelques contresens classiques	127
<i>Jean-Marc Sorel</i>	
Introduction : la notion de notion	127
I. L'apparente évidence des contresens en droit international	128
A. Coutume et Codification	128
B. Principes généraux du droit et Principes généraux de droit ..	130
C. Un domaine fertile en contresens : le contentieux inter- national	132
II. Un mouvement vers l'inversion des contresens	134
A. L'inversion de la dénaturation : l'exemple des crimes de guerre	134
B. La transposition vers le droit interne	135
III. La leçon des contresens : l'autonomie des notions en droit international	136
A. La structuration particulière du droit international	136
B. Pour une démarche épistémologique en droit international ..	137

Homonymie et intégration communautaire.....	139
<i>Grégory Kalflèche</i>	
I. L'homonymie évitée.....	142
A. L'homonymie, une constante de la traduction	142
B. L'homonymie contre l'intégration communautaire	145
1. La volonté affichée du droit communautaire de développer des notions propres.....	145
2. Le développement de deux nouvelles méthodes d'interprétation de la règle de droit.....	147
II. L'homonymie recherchée	148
A. L'homonymie, arme de l'intégration communautaire	148
B. L'homonymie et le jeu de l'intégration communautaire	150
 L'utilisation en droit communautaire de notions liées au principe de transparence administrative.....	 153
<i>Anne-Marie Tournepiche</i>	
I. La notion de gouvernance : remède à l'insuffisante transparence du système institutionnel communautaire	155
A. Les origines de la notion de gouvernance	155
B. La définition d'une bonne gouvernance européenne	157
II. La notion d'espace public européen : tentative de renforcement du lien entre les citoyens et l'administration communautaire....	159
A. L'amélioration continue de l'information des citoyens.....	159
B. Le perfectionnement des techniques de consultation des citoyens	161