

INTRODUCTION HISTORIQUE AU DROIT

Cours de M. le professeur A. Mergey

INTRODUCTION

- I. Objet du cours
- II. Aperçu de la tradition juridique antique
 - A) Un droit venu des Cieux
 - Le droit mésopotamien
 - Le droit hébraïque
 - B) Du droit des Dieux au droit des hommes
 - La loi du roi dans l'Orient ancien
 - Le droit grec

PREMIERE PARTIE

LA NAISSANCE DU DROIT : LES RACINES ROMAINES ET GERMANIQUES

CHAPITRE 1 – L'APPORT ROMAIN

Section 1 – L'Ancien droit romain (VIIIe-IIe s. av. J.-C.)

- § 1 – Le droit à l'époque royale (753-509 av. J.-C.)
 - A) Le droit de la Rome primitive
 - B) La coutume et les « lois royales », sources archaïques du droit
- § 2 – Les sources du droit à l'époque républicaine (fin VIe-IIe s. av. J.-C.)
 - A) La loi des XII Tables
 - B) La législation de la République romaine
 - C) Les débuts de la doctrine ou *iurisprudentia*

Section 2 – Le droit classique romain (IIe s. av. J.-C.-IIIe s. ap. J.-C.)

- § 1 – La doctrine, une source du droit en expansion
 - A) Le développement de la doctrine
 - B) La valeur de la doctrine : le *ius publice respondendi*
- § 2 – Le droit prétorien, une nouvelle source du droit
 - A) Une procédure créatrice de droit
 - B) Une source du droit originale
- § 3 – La législation impériale, une source du droit en devenir
 - A) Les sénatus-consultes, expression officieuse du pouvoir législatif du *princeps*

- B) Les constitutions impériales, expression officielle du pouvoir législatif du *princeps*

Section 3 – Le droit post-classique (IIIe-VIe s. ap. J.-C.)

- § 1 – Le triomphe de la législation impériale
 - A) L'empereur, source unique du droit
 - B) Les premières codifications des lois
- § 2 – La coutume et la doctrine, des sources du droit aux destins opposés
 - A) La survivance de la coutume
 - B) Une doctrine sous influence
- § 3 – Les compilations de Justinien
 - A) L'esprit des compilations
 - B) Les œuvres formant les compilations

CHAPITRE 2 – LA CONTRIBUTION GERMANIQUE

Section 1 – La prééminence d'un droit ethnique

- § 1 – Un droit fondé sur le système de la personnalité des lois
 - A) Une tradition romaine
 - B) L'application du système dans le monde franc
- § 2 – Les « lois » des barbares
 - A) Les lois nationales des barbares
 - B) Les lois romaines des barbares

Section 2 – L'apparition progressive d'un droit territorial

- § 1 – Le développement d'une législation commune (VIe-milieu IXe s.)
 - A) Une législation répondant à un idéal d'unité
 - B) Les capitulaires, forme d'expression de la législation du prince
- § 2 – Vers la réalisation de la territorialité du droit (milieu IXe-début XIe s.)
 - A) Les causes de la formation d'un droit territorial
 - B) L'avènement d'un droit fondé sur des usages locaux

DEUXIEME PARTIE

LE MORCELLEMENT DU DROIT : LA DIVERSITE DES SOURCES MÉDIÉVALES (Xe-XVe s.)

CHAPITRE 1 – L'APPARITION DES DROITS TERRITORIAUX

Section 1 – La genèse des coutumes territoriales

- § 1 – L'avènement d'un droit coutumier territorial
 - A) La formation des coutumes
 - B) La géographie des coutumes
 - C) Les conflits de coutumes
- § 2 – De la tradition orale à la mise par écrit de la coutume
 - A) Les difficultés liées à la preuve de la coutume applicable
 - B) Les premières rédactions de coutumes

Section 2 – L'essor de la loi

- § 1 – La lente renaissance de la législation royale
 - A) Une émancipation progressive du système féodo-vassalique
 - B) Les différentes formes de lois
- § 2 – Les fondements du pouvoir de faire la loi
 - A) Un pouvoir découlant du ministère royal
 - B) L'appel au droit romain
- § 3 – Les limites et les traits de la législation royale

- A) La délimitation du pouvoir royal de faire la loi
- B) Les caractères généraux de la législation

CHAPITRE 2 – L’EMERGENCE DES DROITS SAVANTS

Section 1 – Le développement simultané du droit romain et du droit canonique

- § 1 – La renaissance du droit romain
 - A) L’étude scientifique du droit romain
 - B) La réception du droit romain

- § 2 – Le renouveau du droit canonique
 - A) Le Décret de Gratien
 - B) La formation du *Corpus iuris canonici*

Section 2 – L’impact considérable des droits savants sur la vie juridique

- § 1 – L’élaboration de nouveaux outils conceptuels
 - A) La systématisation du droit
 - B) La distinction entre droit public et droit privé
- § 2 – La transformation de la pratique quotidienne
 - A) Les mutations du droit privé
 - B) L’évolution du droit pénal : l’exemple de la procédure romano-canonique

TROISIEME PARTIE

L’UNIFICATION DU DROIT : LA RATIONALISATION DES SOURCES DU DROIT (XVe-XIXe s.)

CHAPITRE 1 – LA MISE SOUS TUTELLE DES SOURCES NON LEGISLATIVES (XVe-XVIIe s.)

Section 1 – L’assujettissement de la coutume

- § 1 – La « codification » du droit coutumier
 - A) La rédaction officielle des coutumes
 - B) Le mouvement de réformation
- § 2 – Les effets de la rédaction des coutumes
 - A) La consolidation et la pérennisation du droit coutumier
 - B) L’évolution vers un droit commun coutumier

Section 2 – La subordination des droits savants

- § 1 – Le déclin du droit romain
 - A) Le refus du droit romain comme droit commun
 - B) Un droit romain abaissé au rang de simple modèle
- § 2 – La régression du droit canonique
 - A) La réception contrôlée du droit canonique
 - B) L’instauration d’une tutelle monarchique sur les matières régies par le droit canonique

Section 3 – La domestication de la doctrine et de la jurisprudence

- § 1 – Une doctrine encadrée
 - A) L’essor de la doctrine coutumière
 - B) La reconnaissance officielle du droit français
- § 2 – Une jurisprudence sous influence
 - A) La jurisprudence générale
 - B) Les arrêts des parlements

CHAPITRE 2 – L’AVÈNEMENT DU RÈGNE DE LA LOI (XVIe-XIXe s.)

Section 1 – La suprématie de la loi du roi

- § 1 – L’affirmation du pouvoir royal de faire la loi

- A) La liberté législative du roi
- B) La procédure d'élaboration de la loi
- C) La diversité des lois

§ 2 – Les premières tentatives royales de codification

- A) Les ordonnances de réformation
- B) Les ordonnances de codification

Section 2 – La prééminence de la loi de la nation

§ 1 – La loi, instrument de l'uniformisation du droit

- A) Le principe d'un ordre juridique nouveau et ambitieux : le légicentrisme
- B) Une mise en pratique mitigée du légicentrisme

§ 2 – La codification, concrétisation du nouvel idéal législatif

- A) Les codifications napoléoniennes
- B) La subsistance d'autres sources du droit

BIBLIOGRAPHIE INDICATIVE

- B. BASDEVANT-GAUDEMET et J. GAUDEMET, *Introduction historique au droit. XIIe-XXe siècle*, LGDJ, « Manuel », 3^e éd., 2010.
- J.-M. CARBASSE, *Introduction historique au droit*, PUF, « Droit fondamental », 2^e éd., 2003.
- J.-M. CARBASSE, *Manuel d'introduction historique au droit*, PUF, « Droit fondamental », 4^e éd., 2011.
- A. CASTALDO, *Introduction historique au droit*, Dalloz, « Précis », 3^e éd., 2006.
- E. GASPARINI, E. GOJOSSO, *Introduction historique au droit et histoire des institutions*, Gualino, 6^e éd., 2015.
- J. GAUDEMET, *Les institutions de l'Antiquité*, Montchrestien, 5^e éd., 1998.
- J. GAUDEMET, *Les naissances du droit. Le temps, le pouvoir et la science au service du droit*, Montchrestien, « Domat », Droit public, 4^e éd., 2006.
- M. HUMBERT, *Institutions politiques et sociales de l'Antiquité*, Dalloz, « Précis », 10^e éd., 2011.
- C. LOVISI, *Introduction historique au droit*, Dalloz, « Cours », 5^e éd., 2016.
- A. RIGAUDIERE, *Histoire du droit et des institutions dans la France médiévale et moderne*, Economica, « Corpus », 4^e éd., 2010.
- J.-L. THIREAU, *Introduction historique au droit*, Flammarion, « Champs Université », 3^e éd., 2009.