

# Introduction générale au droit

---

*12<sup>e</sup> édition*

2020

**François Terré**

Professeur émérite de l'Université Panthéon-Assas (Paris II)  
Membre de l'Institut

**Nicolas Molfessis**

Professeur à l'Université Panthéon-Assas (Paris II)

Ouvrage couronné par  
l'Académie des Sciences morales et politiques  
(Prix Le Dissez de Penanrun 1993)

DALLOZ

# TABLE DES MATIÈRES

|                                                                                                     |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| SOMMAIRE .....                                                                                      | V   |
| ABRÉVIATIONS .....                                                                                  | VII |
| INTRODUCTION .....                                                                                  | 1   |
| SECTION 1. LA PERCEPTION DU DROIT .....                                                             | 3   |
| § 1. <b>Les représentations du droit</b> .....                                                      | 4   |
| § 2. <b>Les préjugés sur le droit</b> .....                                                         | 10  |
| SECTION 2. LES MÉTIERS DU DROIT .....                                                               | 15  |
| SECTION 3. LE « DROIT » ET LES DROITS .....                                                         | 29  |
| § 1. <b>La notion de droit subjectif</b> .....                                                      | 30  |
| § 2. <b>Les titulaires des droits subjectifs</b> .....                                              | 35  |
| LIVRE 1 <b>L'EXISTENCE DU DROIT</b> .....                                                           | 47  |
| CHAPITRE 1 <b>LA DÉFINITION DU DROIT</b> .....                                                      | 49  |
| SECTION 1. LE DROIT ENVISAGÉ PAR SON CONTENU : UN ENSEMBLE<br>DE RÈGLES À CARACTÈRE JURIDIQUE ..... | 49  |
| § 1. <b>Distinction des règles de droit et des autres règles</b> ...                                | 50  |
| A. La distinction du droit et de la religion .....                                                  | 51  |
| 1. Le principe de laïcité .....                                                                     | 54  |
| 2. La liberté de religion .....                                                                     | 57  |
| 3. Fait religieux et ordre juridique .....                                                          | 58  |
| B. Droit et morale .....                                                                            | 68  |
| § 2. <b>Le critère de la juridicité</b> .....                                                       | 94  |
| A. Les fondements du droit .....                                                                    | 95  |
| B. Critères tenant à la règle .....                                                                 | 99  |
| C. Critère tenant au jugement .....                                                                 | 103 |
| D. Le droit comme médiation entre le juste<br>et le sage .....                                      | 103 |
| E. Droit et doute .....                                                                             | 106 |

|                                                                                       |                                                                           |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------|-----|
| SECTION 2.                                                                            | LE DROIT ENVISAGÉ PAR SON OBJECTIF : ORGANISER<br>LA VIE EN SOCIÉTÉ ..... | 107 |
| § 1. <b>Le besoin de droit</b> .....                                                  |                                                                           | 108 |
| A. Organiser la vie en société : la règle de droit<br>comme modèle social.....        |                                                                           | 108 |
| B. Gérer les crises : le droit face à l'urgence sanitaire ...                         |                                                                           | 124 |
| § 2. <b>Le trop-plein de droit</b> .....                                              |                                                                           | 136 |
| SECTION 3.                                                                            | LE DROIT ENVISAGÉ PAR SES MÉTHODES : UNE SCIENCE.....                     | 152 |
| § 1. <b>Une science du droit ?</b> .....                                              |                                                                           | 152 |
| § 2. <b>Les marques de scientificité</b> .....                                        |                                                                           | 157 |
| CHAPITRE 2                                                                            | <b>LE SYSTÈME DU DROIT</b> .....                                          | 164 |
| SECTION 1.                                                                            | LES SYSTÈMES DANS L'ESPACE .....                                          | 166 |
| § 1. <b>La diversité des droits</b> .....                                             |                                                                           | 166 |
| § 2. <b>Le rapprochement des droits</b> .....                                         |                                                                           | 174 |
| SECTION 2.                                                                            | LES SYSTÈMES DANS LE TEMPS .....                                          | 178 |
| § 1. <b>Le droit antérieur à la codification napoléonienne</b> ...                    |                                                                           | 179 |
| § 2. <b>La codification napoléonienne</b> .....                                       |                                                                           | 186 |
| A. Le Code civil .....                                                                |                                                                           | 186 |
| B. Le Code de procédure civile .....                                                  |                                                                           | 197 |
| C. Le Code de commerce .....                                                          |                                                                           | 198 |
| D. Le Code pénal et le Code d'instruction criminelle...                               |                                                                           | 199 |
| SECTION 3.                                                                            | LES DIVISIONS DU DROIT.....                                               | 201 |
| § 1. <b>Droit international, droit interne,<br/>droit de l'Union européenne</b> ..... |                                                                           | 204 |
| § 2. <b>Droit public et droit privé</b> .....                                         |                                                                           | 207 |
| § 3. <b>Les branches « autonomes »</b> .....                                          |                                                                           | 224 |
| SECTION 4.                                                                            | LES ORDRES DE JURIDICTIONS.....                                           | 225 |
| § 1. <b>L'ordre constitutionnel</b> .....                                             |                                                                           | 229 |
| § 2. <b>L'ordre judiciaire</b> .....                                                  |                                                                           | 247 |
| A. Les juridictions civiles .....                                                     |                                                                           | 256 |
| B. Les juridictions pénales.....                                                      |                                                                           | 267 |
| C. La Cour de cassation .....                                                         |                                                                           | 270 |
| D. L'autorité judiciaire.....                                                         |                                                                           | 306 |
| § 3. <b>L'ordre administratif</b> .....                                               |                                                                           | 315 |
| A. Le Conseil d'État.....                                                             |                                                                           | 319 |
| B. Les autres juridictions administratives .....                                      |                                                                           | 325 |
| § 4. <b>Le Tribunal des conflits</b> .....                                            |                                                                           | 327 |

|            |                                                                   |     |
|------------|-------------------------------------------------------------------|-----|
| LIVRE 2    | LES COMPOSANTES DU DROIT .....                                    | 335 |
| CHAPITRE 1 | L'ÉCLATEMENT DES SOURCES .....                                    | 339 |
| SECTION 1. | LA CONSTITUTION.....                                              | 343 |
| SECTION 2. | LES TRAITÉS ET ACCORDS INTERNATIONAUX.....                        | 362 |
|            | § 1. <b>La diversité des traités</b> .....                        | 363 |
|            | § 2. <b>L'applicabilité des traités</b> .....                     | 366 |
|            | § 3. <b>La Convention européenne des droits de l'homme</b> ...    | 369 |
| SECTION 3. | LE DROIT DE L'UNION EUROPÉENNE .....                              | 379 |
|            | § 1. <b>Évolution</b> .....                                       | 379 |
|            | § 2. <b>Les institutions de l'Union européenne</b> .....          | 382 |
|            | § 3. <b>Les normes européennes</b> .....                          | 384 |
| SECTION 4. | LA LOI .....                                                      | 389 |
|            | § 1. <b>La notion de loi</b> .....                                | 391 |
|            | A. Approche formelle.....                                         | 391 |
|            | 1. La distinction de la loi et du règlement.....                  | 392 |
|            | 2. La distinction des lois et des ordonnances .....               | 397 |
|            | 3. La distinction de la loi et du référendum .....                | 407 |
|            | B. Approche matérielle .....                                      | 410 |
|            | § 2. <b>La crise de la loi</b> .....                              | 415 |
| SECTION 5. | LA JURISPRUDENCE .....                                            | 425 |
|            | § 1. <b>La jurisprudence est-elle une source de droit ?</b> ..... | 426 |
|            | A. Les données juridiques du débat.....                           | 430 |
|            | B. Le phénomène jurisprudentiel .....                             | 447 |
|            | § 2. <b>Les caractères de la création jurisprudentielle</b> ..... | 452 |
|            | A. La motivation de la décision .....                             | 452 |
|            | B. La diffusion de la jurisprudence.....                          | 457 |
| SECTION 6. | LES PRINCIPES GÉNÉRAUX.....                                       | 466 |
|            | § 1. <b>L'existence de principes généraux</b> .....               | 467 |
|            | § 2. <b>La portée des principes généraux</b> .....                | 471 |
| SECTION 7. | LA COUTUME .....                                                  | 474 |
|            | § 1. <b>La notion de coutume</b> .....                            | 475 |
|            | § 2. <b>La place de la coutume</b> .....                          | 484 |

|            |                                                                                                |     |
|------------|------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| SECTION 8. | LES « PETITES SOURCES » .....                                                                  | 491 |
|            | § 1. <b>La décentralisation de la production du droit</b> .....                                | 493 |
|            | § 2. <b>La production de droit sans le recours<br/>à la contrainte juridique directe</b> ..... | 505 |
|            | § 3. <b>La confusion entre élaboration<br/>et interprétation du droit</b> .....                | 515 |
| CHAPITRE 2 | <b>LES CONFLITS DE SOURCES</b> .....                                                           | 526 |
| SECTION 1. | LE CONFLIT ENTRE LA LOI ET LES TRAITÉS INTERNATIONAUX....                                      | 528 |
| SECTION 2. | LE CONFLIT ENTRE LA CONSTITUTION ET LES TRAITÉS<br>INTERNATIONAUX.....                         | 535 |
| SECTION 3. | LE CONFLIT ENTRE LE DROIT DE L'UNION EUROPÉENNE<br>ET LE DROIT INTERNE .....                   | 537 |
|            | § 1. <b>Droit interne et droit primaire de l'Union<br/>européenne</b> .....                    | 539 |
|            | § 2. <b>Droit interne et droit dérivé de l'Union<br/>européenne</b> .....                      | 540 |
| SECTION 4. | LES CONFLITS ENTRE INSTRUMENTS DE PROTECTION<br>DES DROITS FONDAMENTAUX .....                  | 545 |
| SECTION 5. | LE CONFLIT ENTRE LOI ET JURISPRUDENCE .....                                                    | 554 |
| LIVRE 3    | <b>LA RÉALISATION DU DROIT</b> .....                                                           | 571 |
| CHAPITRE 1 | <b>LA CONNAISSANCE</b> .....                                                                   | 573 |
| SECTION 1. | L'ACCÈS AU DROIT .....                                                                         | 574 |
|            | § 1. <b>Une nécessité</b> .....                                                                | 574 |
|            | A. Un devoir.....                                                                              | 575 |
|            | B. Un besoin.....                                                                              | 580 |
|            | C. Un droit.....                                                                               | 585 |
|            | § 2. <b>Les modalités</b> .....                                                                | 587 |
|            | A. La simplification .....                                                                     | 589 |
|            | B. La codification .....                                                                       | 599 |
|            | C. La rationalisation de la production normative.....                                          | 610 |
|            | D. L'accès à la justice.....                                                                   | 616 |

|            |                                           |     |
|------------|-------------------------------------------|-----|
| SECTION 2. | L'ASSIMILATION DU DROIT .....             | 617 |
| § 1.       | <b>L'enseignement du droit</b> .....      | 618 |
| § 2.       | <b>La doctrine</b> .....                  | 635 |
| A.         | Notion de doctrine .....                  | 637 |
| B.         | Rôle de la doctrine .....                 | 640 |
| § 3.       | <b>L'information juridique</b> .....      | 644 |
| CHAPITRE 2 | <b>L'APPLICATION</b> .....                | 657 |
| SECTION 1. | DANS L'ESPACE .....                       | 657 |
| SECTION 2. | DANS LE TEMPS .....                       | 664 |
| § 1.       | <b>La loi</b> .....                       | 665 |
| A.         | L'entrée en vigueur .....                 | 665 |
| 1.         | Conditions .....                          | 665 |
| 2.         | Force obligatoire .....                   | 674 |
| B.         | L'abrogation .....                        | 678 |
| C.         | Les conflits de lois dans le temps .....  | 684 |
| § 2.       | <b>La jurisprudence</b> .....             | 708 |
| SECTION 3. | LES PATHOLOGIES .....                     | 716 |
| § 1.       | <b>L'ineffectivité</b> .....              | 717 |
| § 2.       | <b>Les contournements</b> .....           | 727 |
| CHAPITRE 3 | <b>L'INTERPRÉTATION</b> .....             | 735 |
| SECTION 1. | L'INTERPRÉTATION DU DROIT .....           | 737 |
| § 1.       | <b>L'interprétation de la règle</b> ..... | 737 |
| A.         | Cadres de l'interprétation .....          | 737 |
| B.         | Méthodes d'interprétation .....           | 741 |
| § 2.       | <b>L'interprétation du jugement</b> ..... | 748 |
| SECTION 2. | L'INTERPRÉTATION DU FAIT .....            | 749 |
| INDEX      | .....                                     | 753 |