
Enquête sur les fondements du droit pragmatique

Mythologie et Ontologie

Alain Papaux Dr. iur., Ma phil., LL.M. (Académie européenne de théorie du droit), Professeur de Méthodologie juridique et de Philosophie du droit, faculté de droit et faculté des géosciences et environnement, Université de Lausanne

Schulthess ÉDITIONS ROMANDES § 2023

Table des matières

Introduction	3
A) Préambule du projet au long du titre	3
B) Entame du thème : le droit en quête d'un nouveau paradigme ...	6
 Partie I. Savoir mythologique oublié et bien commun égaré	
Titre 1. Justice-<i>Thémis</i> et Justice-<i>Dikè</i> : la mythologie pour dire un droit ontologiquement « collectif »	25
Titre 2. Le droit n'est jamais <i>individuel</i> : primauté de la justice distributive sur la justice commutative	31
Chapitre 1. Idéalisme individualiste et solipsisme juridique	31
Chapitre 2. L'autorité- <i>auctoritas</i> : quand la tradition augmente le citoyen et le juriste	36
Chapitre 3. Justice distributive ou justice commutative : les hommes inversent l'ordre du monde	40
Titre 3. Quand la mythologie dit l'être de l'homme : une anthropologie de la <i>mimésis</i> au cœur du droit	42
Chapitre 1. Le droit, l'imitation et la violence	42
Chapitre 2. Le droit par la force ? De la mauvaise <i>mimésis</i>	44
Titre 4. Le mythe pour dire rationnellement les origines opaques et les ontologies mouvantes : le droit comme horizon ultime ?	52
Chapitre 1. Au commencement est le verbe du mythe... pour dire la juste place	52
Chapitre 2. Le mythe moderne de l'individu : quand la volonté efface l' <i>hybris</i>	58
Chapitre 3. Fors divins de la diction juridique	61

Titre 5.	<i>Mythos, mimésis et collectif: l'institutionnalisation par le droit « nécessairement politique »</i>	64
Chapitre 1.	<i>Mimésis, commencement et principe</i>	64
Chapitre 2.	La nécessité du mythe: droit naturel et droit de l'homme	68
Titre 6.	Mythologie, ontologie et épistémologie: tout est dans la limite... et la limite est tout	76
Chapitre 1.	Le lien, cœur du droit, et la limite son humilité	76
Chapitre 2.	Le juste comme <i>horos-horizon</i> du monde: le droit au fondement de l'ontologie	81
Chapitre 3.	Le droit et la limite: une <i>mesure</i> aussi prudente que rusée	87
Chapitre 4.	Le droit et la limite- <i>peras</i> comme terme accompli: du « pro-jet » recherché à l'achèvement espéré	91
Titre 7.	Aux commencements étaient la mythologie, symbolique, et le droit, sacré: forces instituanes du collectif	96

Partie II. Ontologie et droit pragmatique

Introduction.

	Un abrégé d'ontologie: la fresque de Raphaël <i>L'École d'Athènes</i>	101
Titre 1.	Platon. Une ontologie idéaliste des essences transcendantes: de la Loi aux cas	108
Chapitre 1.	Biographie réfléchie. Le dialogue parce que toute philosophie est morale	108
Chapitre 2.	Une ontologie des essences transcendantes (Idées), d'apparence statique	114
Chapitre 3.	L'idéalisme est-il un irréalisme?	119
Chapitre 4.	Le mythe de la caverne: le dualisme ontologique de l'âme et du corps au principe du savoir	127
Section 1.	L'humain et la prison du corps	127

Section 2. Le monde transcendant des Idées, lieu des réalités authentiques	133
Sous-section 1. Contempler les Idées ou les marques du dualisme ontologique	133
§ 1. Contempler les <i>Idées</i> , chuter dans les <i>activités</i> : de la <i>vita contemplativa</i> à la <i>vita activa</i> , du « bien commun » à la « propriété privée »	133
Sous-paragraphe 1. De la <i>vita contemplativa</i> à la <i>vita activa</i> par la mécanique des forces	133
Sous-paragraphe 2. Une logique privatiste en contestation du bien commun	140
§ 2. Les dualismes platoniciens en héritage... et leur dépassement dans le droit pragmatique	146
§ 3. Théorie de la réminiscence: de Popper à Platon. Petite odyssée du philosophe-roi?	149
§ 4. Théorie de la réminiscence et qualification juridique	154
§ 5. Théorie des Idées et séparation des pouvoirs	157
Sous-section 2. La Justice comme harmonie des Idées: quand le droit cherche à rendre bons les citoyens... jusqu'à la désobéissance civile	158
§ 1. L'« intellectualisme moral »: science du Bien et vertu politique de la « raison pratique »	158
§ 2. Loi <i>injuste</i> et désobéissance civile	163
§ 3. L'exemplarité du philosophe-roi pour rendre meilleurs les citoyens	166
Chapitre 5. La justice dans la cité et dans l'homme	168
Section 1. La politique est psychologique et la <i>psychè</i> est politique: le citoyen répond de la cité par la vertu	168
Sous-section 1. Le citoyen de la cité et la cité du citoyen: solidarité par la différence et vertu	168
Sous-section 2. Juste transversal et animal social: l'homme sans droits individuels?	172
Section 2. Justice et savoir: « nul ne commet le mal <i>sciemment</i> » ...	177

Section 3. Une justice plus pragmatique qu'il n'y paraît : applications de la morale platonicienne	180
Titre 2. Aristote. Une ontologie réaliste des essences immanentes : des cas-pragmata au droit	188
Chapitre 1. Biographie réfléchie. Une philosophie inductive pour dire le monde incarné dans sa pluralité : tout est <i>pragmata</i>	188
Chapitre 2. Une ontologie des essences immanentes : des « existants » sous nos yeux	198
Section 1. Une démarche inductive : l' <i>inférence ascendante</i> du cas vers la loi	198
Sous-section 1. L' <i>élaboration</i> du concept : processus cognitif incarné et jugement <i>pragmatique</i> d'analogie	198
Sous-section 2. La compréhension du concept par le but : jugement d'analogie et causalité plurielle	201
§ 1. Concept de main Main, primauté de la fonction et monisme ontologique : une approche holistique	201
§ 2. Causalité plurielle et modes multiples du réel : l'exemple de la statue	204
Section 2. L'analogie ou la démarche comparatiste au cœur de la cognition	208
Sous-section 1. Comparaison n'est pas raison... mais analogie	208
Sous-section 2. La fausse analogie du langage : le mot n'est pas la chose	215
Chapitre 3. Une justice pragmatique : le droit n'est qu' <i>exercice</i>	218
Section 1. Une politique « la meilleure possible » seulement... puisque nous sommes incarnés	219
Sous-section 1. Monisme ontologique, juste pragmatique et <i>doxa</i> -opinion	219
Sous-section 2. Le tango de la <i>doxa</i> et de la contingence... puisque le juste n'est pas le vrai	223
Section 2. Une justice pragmatique toujours « en situation »	228

Sous-section 1. La vertu comme « juste milieu »: un optimum	228
Sous-section 2. La justice générale « en situation » (<i>Thémis</i>)	232
Sous-section 3. La justice particulière « en situation » (<i>Dikè</i>)	233
§ 1. Justice distributive au principe du politique et du juridique: l'égalité asymétrique	233
§ 2. Justice commutative: une exception moderne à l'égalité asymétrique	240
Sous-section 4. Une justice <i>pragmatique</i> par essence: le droit n'est qu'exercé	246
§ 1. Justice en situation et monisme ontologique: pas d'âme sans corps, pas de loi sans cas	246
§ 2. Qualification juridique et monisme ontologique de la loi et du cas	251
§ 3. Droit exercé dans les <i>pragmata</i> : le problème de la commensurabilité du cas et de la loi	257
Sous-paragraphe 1. Les existants- <i>pragmata</i> face à la justice particulière: un exercice d'ajustement	257
Sous-paragraphe 2. L'art d'ajuster: de la <i>doxa</i> au <i>beyond</i> <i>reasonable doubt</i>	261
Sous-paragraphe 3. De la <i>doxa</i> à la perfection dans l'exercice: le droit <i>en acte</i> dans les <i>pragmata</i>	265
§ 4. L'essentialisme de la loi ou l'exercice du droit: une tension <i>entre</i> loi et cas	268
Section 3. Loi imparfaite et justice adaptative: prudence et équité ressorts de la <i>jurisdictio</i>	270
Sous-section 1. La loi est déjà le droit... mais en puissance seulement	270
Sous-section 2. Des lois <i>intrinsèquement</i> imparfaites	273
§ 1. La prudence dans le droit dit par le législateur: juste légal, critère de l'action droite et relativité du droit	276
Sous-paragraphe 1. La prudence comme vertu intellectuelle: délibérer au regard de la cause finale	276

Sous-paragraphe 2. Le choix du juste légal entre objectivité et arbitraire: exemples pragmatiques	282
Sous-paragraphe 3. Relativité du droit et « raison pratique »: la prudence contre la sanction	285
§ 2. L'équité dans le droit dit par le juge: juste concret, adaptation du critère de l'action droite et singularité de la <i>jurisdictio</i>	288
§ 3. Primauté de la cause finale: une philosophie pratique téléologique	297
Chapitre 4. Un droit naturel mouvant	301
Section 1. L'oxymore « droit naturel »: un révélateur de l'ontologie juridique	301
Sous-section 1. Droit naturel, nécessité et « valeur intrinsèque »	301
Sous-section 2. Paralogisme naturaliste et monisme ontologique: la nature nous <i>informe</i>	307
Section 2. Le droit naturel exercé dans les droits de l'homme et les principes généraux	312
Section 3. Le « droit naturel » en justification de la désobéissance « civique »: résister aux lois injustes	316
Section 4. De l'ontologie problématique du droit naturel à l'ontologie pragmatique du droit par l'auto-transcendance	323
Titre 3. Ontologie du droit pragmatique: attracteurs <i>princeps</i>	325
Table des matières	341