

Sommaire

| | |
|--|---|
| Repenser le contrat | 1 |
| Droit et philosophie face aux nouvelles pratiques contractuelles | |

PREMIÈRE PARTIE

Le contrat

Approches historiques

| | |
|---|-----------|
| 1. Conceptualisations du contrat | 11 |
| Le contrat comme lien et comme bien | 13 |
| Sur le contrat en droit romain selon Michel Villey | |
| <input type="checkbox"/> 1 Domaine du contrat | 16 |
| A. Le contrat : un lien parmi d'autres | 16 |
| B. Le contrat : un problème de droit privé | 20 |
| <input type="checkbox"/> 2 Essence du contrat | 22 |
| A. Le contrat n'est pas la convention | 23 |
| B. Le contrat : une relation ou une chose ? | 26 |
| Les contrats du souverain | 29 |
| Sur la théorie bodinienne du contrat | |
| <input type="checkbox"/> 1 Penser la souveraineté comme une donation | 30 |
| <input type="checkbox"/> 2 Le souverain consent à ce que le peuple consente à l'impôt | 32 |
| <input type="checkbox"/> 3 Les conventions privées du souverain | 33 |
| <input type="checkbox"/> 4 Du droit privé au droit public : théologie politique du contrat | 37 |
| Le contrat comme transfert volontaire de droit | 39 |
| Sur le contrat générique chez Thomas Hobbes | |
| <input type="checkbox"/> 1 Contrat générique et dessaisissement d'un droit ... | 39 |
| <input type="checkbox"/> 2 Dessaisissement de droit et réciprocité constitutive du contrat | 45 |

| | | |
|----------------------------|---|----|
| <input type="checkbox"/> 3 | Le souverain comme garant des signes de la volonté..... | 51 |
| | La civilité juridique au fondement du contrat ? | 55 |
| | Sur l'articulation entre contrat et sentiments moraux chez Adam Smith | |
| <input type="checkbox"/> 1 | La théorie juridique du contrat chez smith..... | 56 |
| <input type="checkbox"/> 2 | Le rôle du contrat en tant qu'instrument de réalisation de la justice | 58 |
| <input type="checkbox"/> 3 | La fonction sociale et économique du contrat..... | 60 |
| <input type="checkbox"/> 4 | Le gouvernement ne trouve pas son origine dans un contrat..... | 61 |
| <input type="checkbox"/> 5 | Quelle place pour la moralité ? | 63 |
| <input type="checkbox"/> 6 | Une perspective religieuse ou éthico-politique ? | 64 |
| <input type="checkbox"/> 7 | En quête de la civilité juridique..... | 67 |
| <input type="checkbox"/> 8 | En guise de conclusion : le spectateur impartial et l'auditoire universel..... | 68 |
| | Le contrat comme institution sociale | 69 |
| | La notion de solidarité contractuelle chez Émile Durkheim | |
| <input type="checkbox"/> 1 | À l'encontre de la coopération contractuelle d'Herbert Spencer..... | 71 |
| A. | <i>Le problème du contrat</i> | 71 |
| B. | <i>Le contrat libre de Spencer ou la coopération contractuelle</i> | 73 |
| 1. | Libre donc cohésif..... | 74 |
| 2. | Libre donc juste..... | 75 |
| C. | <i>Le contrat juste de Durkheim ou la solidarité contractuelle</i> | 76 |
| 1. | L'insuffisance du contrat libre et l'échec de la coopération contractuelle..... | 77 |
| 2. | La nécessaire complémentation sociale du contrat.... | 78 |
| <input type="checkbox"/> 2 | À la différence du solidarisme contractuel..... | 83 |
| A. | <i>Le contrat, une institution sociale</i> | 83 |
| B. | <i>Une complémentation morale du contrat ?</i> | 84 |
| C. | <i>Le contrat, une institution sociale à forme individualisée</i> | 87 |
| | 2. Évolutions historiques du contrat | 91 |
| | « From Status To Contract » ? | 93 |
| | Variations sur un thème trop bien connu | |

| | |
|---|-----|
| Le traité international comme figure du contrat | 105 |
| Le jeu de l'honneur sous les contrats dans la doctrine du droit des gens | |
| <input type="checkbox"/> 1 Le traité international comme figure éminente du contrat..... | 106 |
| <input type="checkbox"/> 2 Du traité international à la philosophie du contrat .. | 109 |

SECONDE PARTIE

Le contrat, nouveaux objets, nouvelles questions

| | |
|---|------------|
| 1. Figures inédites du contrat dans la philosophie politique contemporaine | 119 |
| Du contrat domestique..... | 121 |
| <input type="checkbox"/> 1 Une hypothèse anthropologique | 122 |
| <input type="checkbox"/> 2 Peut-on parler de contrat ? | 125 |
| <input type="checkbox"/> 3 De la sphère privée à la sphère publique | 130 |
| Les limites du droit de contracter..... | 135 |
| <input type="checkbox"/> 1 Incomplétude d'une perspective libertarienne | 136 |
| A. Liaison de la liberté et de la contrainte | 136 |
| B. Tout accroissement de la faculté de contracter ne signifie pas un accroissement de la liberté de choix..... | 137 |
| C. Le rôle des pressions sociales..... | 143 |
| <input type="checkbox"/> 2 Les effets de tierce partie..... | 146 |
| <input type="checkbox"/> 3 Essai de typologie des critiques possibles de l'accroissement (ou dans certains cas, du maintien) des facultés de contracter | 148 |
| A. Les raisons de la critique | 148 |
| B. Les types de dommages potentiellement liés à l'accroissement des facultés de contracter..... | 149 |
| C. Un essai de typologie | 150 |
| <input type="checkbox"/> 4 Conclusion | 153 |
| Tout n'est pas contractuel dans le contrat..... | 157 |
| Variations sur un thème durkheimien dans la sociologie interactionniste américaine | |
| <input type="checkbox"/> 1 Margaret Gilbert ou le contrat comme acceptation conjointe de principes communs | 159 |
| A. La faiblesse explicative de la convention | 159 |

| | | |
|----------------------------|---|-----|
| B. | <i>L'engagement conjoint comme engagement contractuel</i> | 161 |
| C. | <i>Implications politiques</i> | 163 |
| 1. | Responsabilité et droits collectifs | 163 |
| 2. | Réhabilitation du « contrat réel » comme cas particulier d'engagement conjoint..... | 164 |
| <input type="checkbox"/> 2 | Goffman ou le contrat comme négociation de la valeur de la face | 166 |
| A. | <i>L'ordre de l'interaction comme structure non contractuelle</i> | 166 |
| B. | <i>Le couplage entre l'ordre de l'interaction et le macro-social</i> | 168 |
| C. | <i>Les deux contrats interactionnels</i> | 169 |
| 1. | Le contrat conformiste | 169 |
| 2. | Le contrat subversif..... | 170 |
| 2. | Évolutions récentes du contrat et droits fondamentaux | 173 |
| | Le droit des contrats saisi par les droits fondamentaux | 175 |
| <input type="checkbox"/> 1 | La substance : socialisation vs. reconnaissance..... | 180 |
| A. | <i>État des lieux : le citoyen, le commerçant et l'ouvrier...</i> | 180 |
| 1. | Premier temps : le citoyen..... | 180 |
| 2. | Deuxième temps : le commerçant..... | 181 |
| 3. | Troisième temps : l'ouvrier | 184 |
| B. | <i>Prospective : de la remise en cause de la socialisation du droit des contrats au contractant post-matérialiste...</i> | 187 |
| 1. | Préambule : la réversibilité des droits fondamentaux ... | 190 |
| 2. | Première figure : effet horizontal/substitut du droit social..... | 191 |
| 3. | Deuxième figure : effet vertical/défense du droit social..... | 193 |
| 4. | Troisième figure : effet vertical de la CEDH et normes de référence du contrôle de constitutionnalité/encadrement du droit social..... | 196 |
| 5. | Quatrième figure : effet horizontal/dépassement du droit social..... | 200 |
| <input type="checkbox"/> 2 | La méthode : marchandage vs. harmonie..... | 208 |
| A. | <i>L'hydre vaincue (le siècle passé)</i> | 209 |
| 1. | La critique : autonomie de la volonté + abstractions logiques vs. justice et utilité sociale + conciliation des intérêts | 210 |

| | |
|--|----------------|
| 2. La méthode proposée pour concilier les intérêts et aboutir à ces solutions justes et utiles : les constructions juridiques tirées des éléments objectifs de la vie sociale..... | 212 |
| 3. Veritas iuris vs. scepticisme..... | 214 |
| B. L'hydre renaissante (le nouveau siècle) | 217 |
| La contractualisation des droits de l'homme..... | 221 |
| De la pratique à la théorie du pluralisme politique et juridique | |
| <input type="checkbox"/> 1 Première tendance : le contrat comme outil de garantie des droits de l'homme..... | 222 |
| A. La contractualisation négative | 222 |
| B. La contractualisation positive..... | 225 |
| <input type="checkbox"/> 2 Deuxième tendance : le contrat comme outil de règlement des litiges | 232 |
| <input type="checkbox"/> 3 Contractualisation des droits de l'homme et gouvernance | 233 |
| A. Lutte globale pour le droit et apprentissage..... | 234 |
| B. De la contractualisation des droits de l'homme au pluralisme | 238 |
| Le devenir contractuel du « Global Compact » | 245 |
| <input type="checkbox"/> 1 Mise en garde méthodologique | 245 |
| <input type="checkbox"/> 2 Le global compact : quelques mots d'introduction .. | 246 |
| <input type="checkbox"/> 3 Ni contrainte, ni évaluation | 249 |
| <input type="checkbox"/> 4 L'intégrité du pacte..... | 250 |
| <input type="checkbox"/> 5 Produire de la communication et de la transparence. | 251 |
| <input type="checkbox"/> 6 L'amélioration continue | 253 |
| <input type="checkbox"/> 7 Acteurs en présence et apprentissage..... | 253 |
| <input type="checkbox"/> 8 Adaptabilité et contextualisation | 256 |
| <input type="checkbox"/> 9 Standardisation du discours et processus de normalisation | 256 |
| <input type="checkbox"/> 10 Conclusion | 258 |
| 3. Le contrat et la loi..... | 259 |
| La contractualisation des obligations légales..... | 261 |
| La figure du « contrat pédagogique » | |
| <input type="checkbox"/> 1 La mutation du contrat par introduction d'une fonction pédagogique..... | 265 |
| A. Les thèses en présence : critère formel ou critère substantiel..... | 266 |
| B. Le critère « pédagogique »..... | 267 |

| | | |
|--|---|-----|
| □ 2 | De la contractualisation des liens sous-jacents ?.... | 268 |
| | A. De la loi vers le contrat | 269 |
| | B. Des liens institutionnels aux liens contractuels | 272 |
| Quand les parties font leur loi | | 275 |
| Réflexions sur la contractualisation du pouvoir judiciaire d'interprétation | | |
| □ 1 | Typologie des clauses encadrant le pouvoir judiciaire d'interprétation | 276 |
| | A. L'interprétation du texte aux fins d'en clarifier la signification | 276 |
| | 1. La contractualisation des modalités formelles de l'interprétation | 277 |
| | 2. La contractualisation des modalités substantielles de l'interprétation | 279 |
| | B. L'interprétation des éléments de preuve aux fins d'établir les faits | 283 |
| | 1. La contractualisation du procédé probatoire : la clause de mode de preuve et la clause de charge de la preuve | 283 |
| | 2. La contractualisation de la valeur de la preuve : la clause de force probante | 285 |
| | C. L'interprétation de la convention aux fins de la qualifier | 286 |
| | 1. La contractualisation de la nature de l'engagement : la clause d'accord non contractuel..... | 286 |
| | 2. La contractualisation de l'interprétation du type de contrat : la clause de dénomination..... | 287 |
| □ 2 | Appréciation critique des techniques d'encadrement du pouvoir judiciaire d'interprétation du contrat..... | 287 |
| | A. La place des clauses dans la technique contractuelle ... | 287 |
| | 1. Approche théorique : la catégorie des clauses de différend..... | 288 |
| | 2. Approche pratique : l'origine, l'effet et l'usage des clauses de différend | 289 |
| | B. L'efficacité juridique des clauses | 291 |
| | 1. Préliminaire : la délimitation de l'office impératif du juge | 291 |
| | 2. La distinction entre les clauses relatives aux prémisses et celles relatives à la conclusion du raisonnement judiciaire..... | 293 |
| | 3. Les clauses relatives aux prémisses objectives : l'efficacité de principe et ses limites | 294 |
| | 4. Les clauses relatives à l'appréciation des faits et à la conclusion du raisonnement judiciaire : l'inefficacité de principe et les exceptions..... | 300 |