

Hypothèse du cours et méthodologie

METHODOLOGIE

- 1. Intersubjectivité : pas de laptops, tablettes, smartphones**
- 2. Evaluation continue: un QCM au début de chaque cours**
- 3. Préparation des classes inversées**



Le cours raté : le triangle d'aliénation

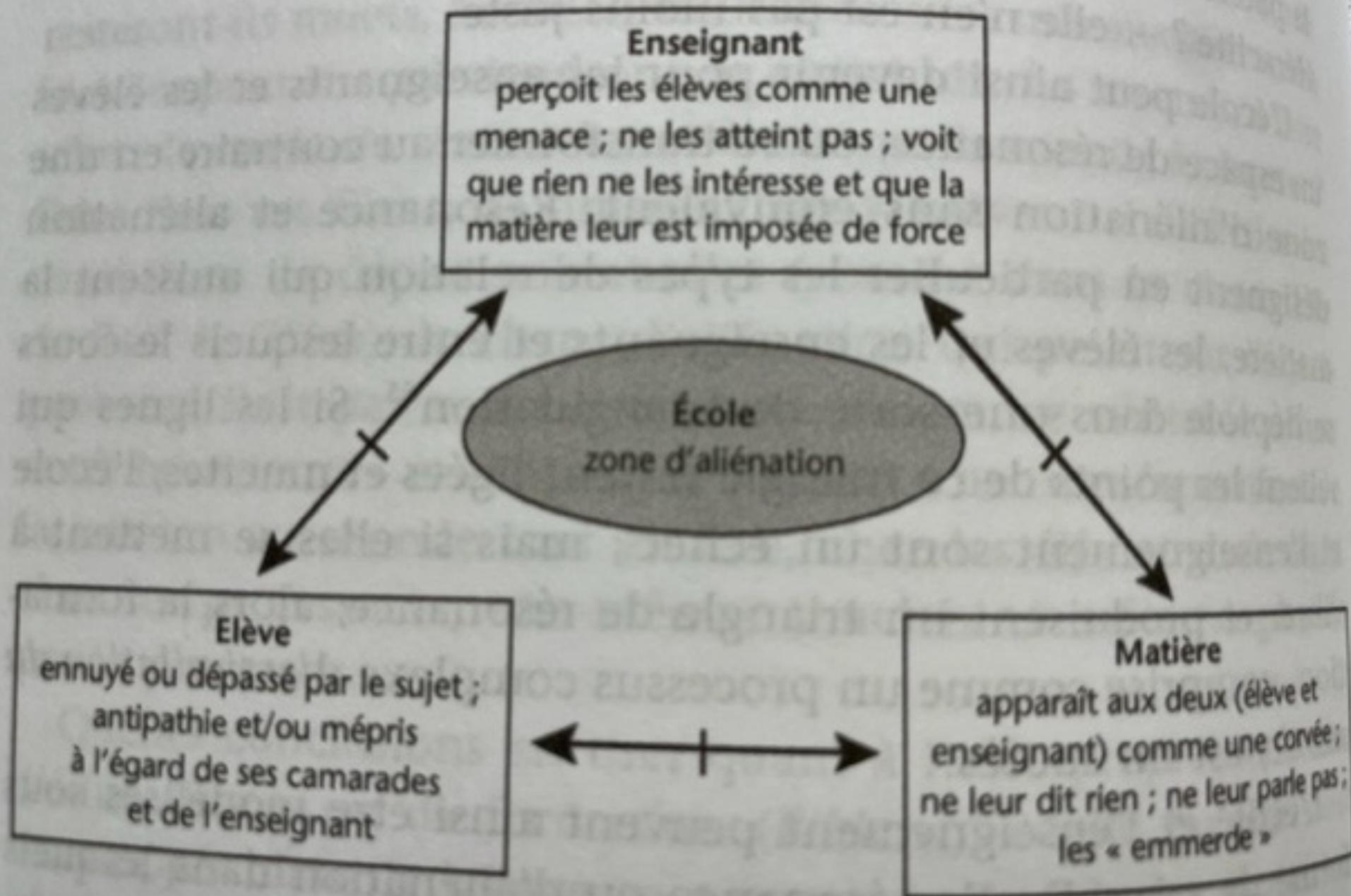
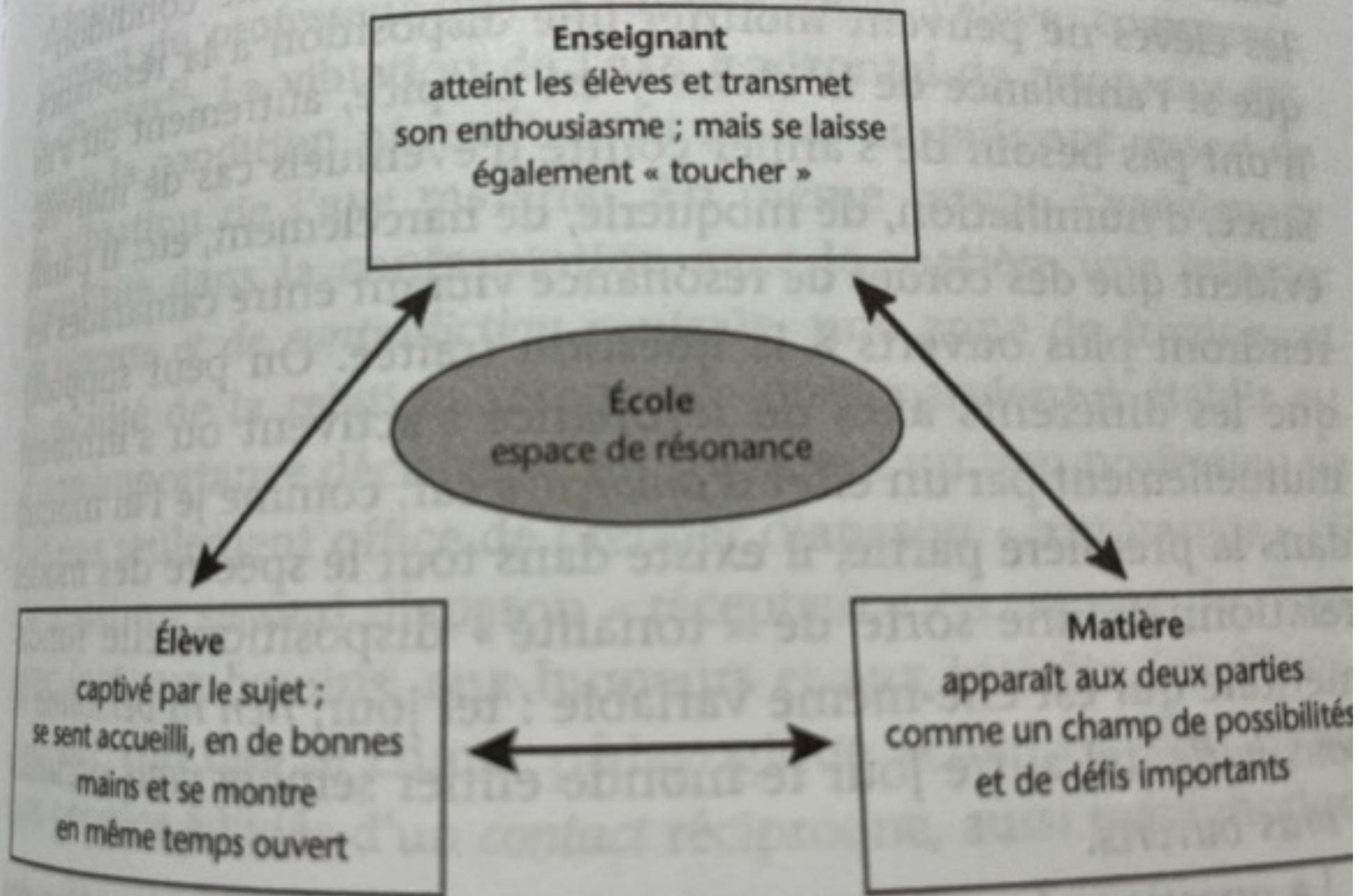


Fig. 5

Le triangle d'aliénation

Le cours réussi : le triangle de résonance



Hypothèses du cours

- 1. L'Etat de droit démocratique: ce dont nous héritons**
- 2. L'identité de la profession juridique: dogmatique juridique et hypothèse réaliste**
- 3. Les failles: limites de la pensée technocratique**
- 4. La reconstruction: promesses de la pensée pragmatiste**

1. L'Etat de droit démocratique: ce dont nous héritons

- i) La conception de la séparation des pouvoirs comme séquence
- ii) La conception du droit comme science: Kelsen
- iii) Une première faille: la pensée juridique critique
- iv) Une deuxième faille: le droit comme mouvement

2. L'identité de la profession juridique: dogmatique juridique et hypothèse réaliste

- i) Rationalisation du droit et amélioration: Blackstone et Bentham
- ii) Rationalisation du droit et choix politiques: C.C. Langdell et Holmes
- iii) Le confort de la règle et la crainte de la liberté: Jerome Frank et Theodor Adorno
- iv) L'idéal bureaucratique: G. Frug

3. Les failles: limites de la pensée technocratique

- i) Délibération : de Habermas à Castoriadis
- ii) Délégation : de Rousseau à Manin
- iii) Interprétation : de Montesquieu à Llewellyn
- iv) Mise en oeuvre : de Bentham à Kahneman

4. La reconstruction: promesses de la pensée pragmatiste

- i) mobiliser l'intelligence collective
- ii) surmonter l'opposition entre le juge et la démocratie
- iii) favoriser l'expérimentation: l'individu et la société autonomes
- iv) de la démocratisation de l'Etat à la démocratisation de la société: les communs

"PEUPLE"
CITOYENNE

DÉLÈGUE

PARLEMENT

GOUVERNEMENT

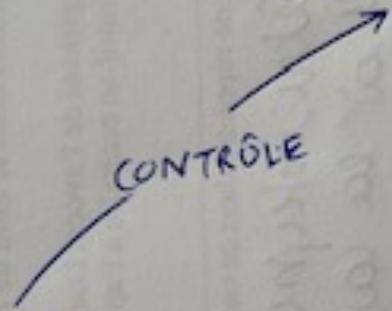
"PEUPLE"
CITOYENNE

DÉLÈGUE

PARLEMENT

CONTRÔLE

GOUVERNEMENT



"PEUPLE"
CITOYEN.NE

DÉLÈGUE

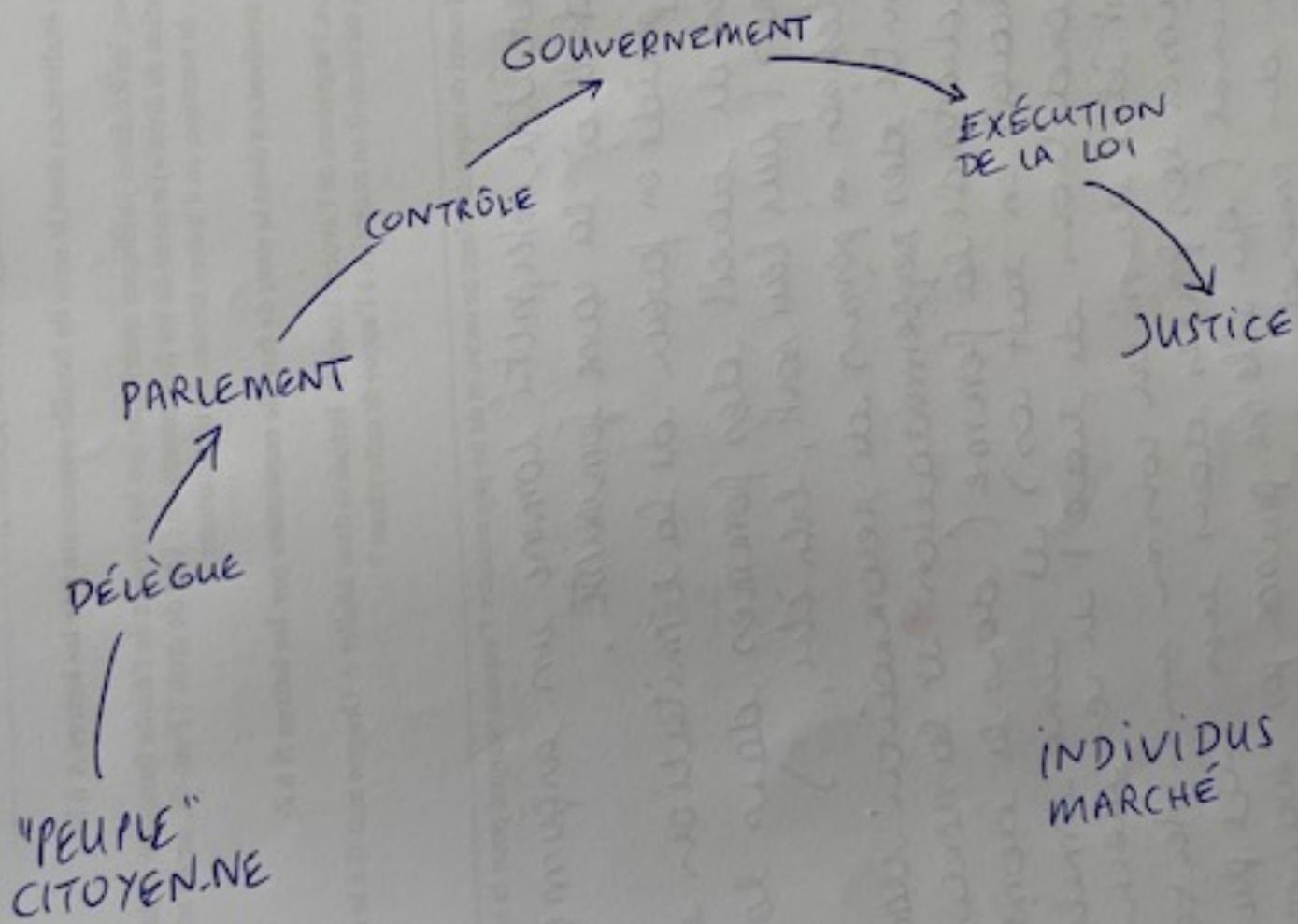
PARLEMENT

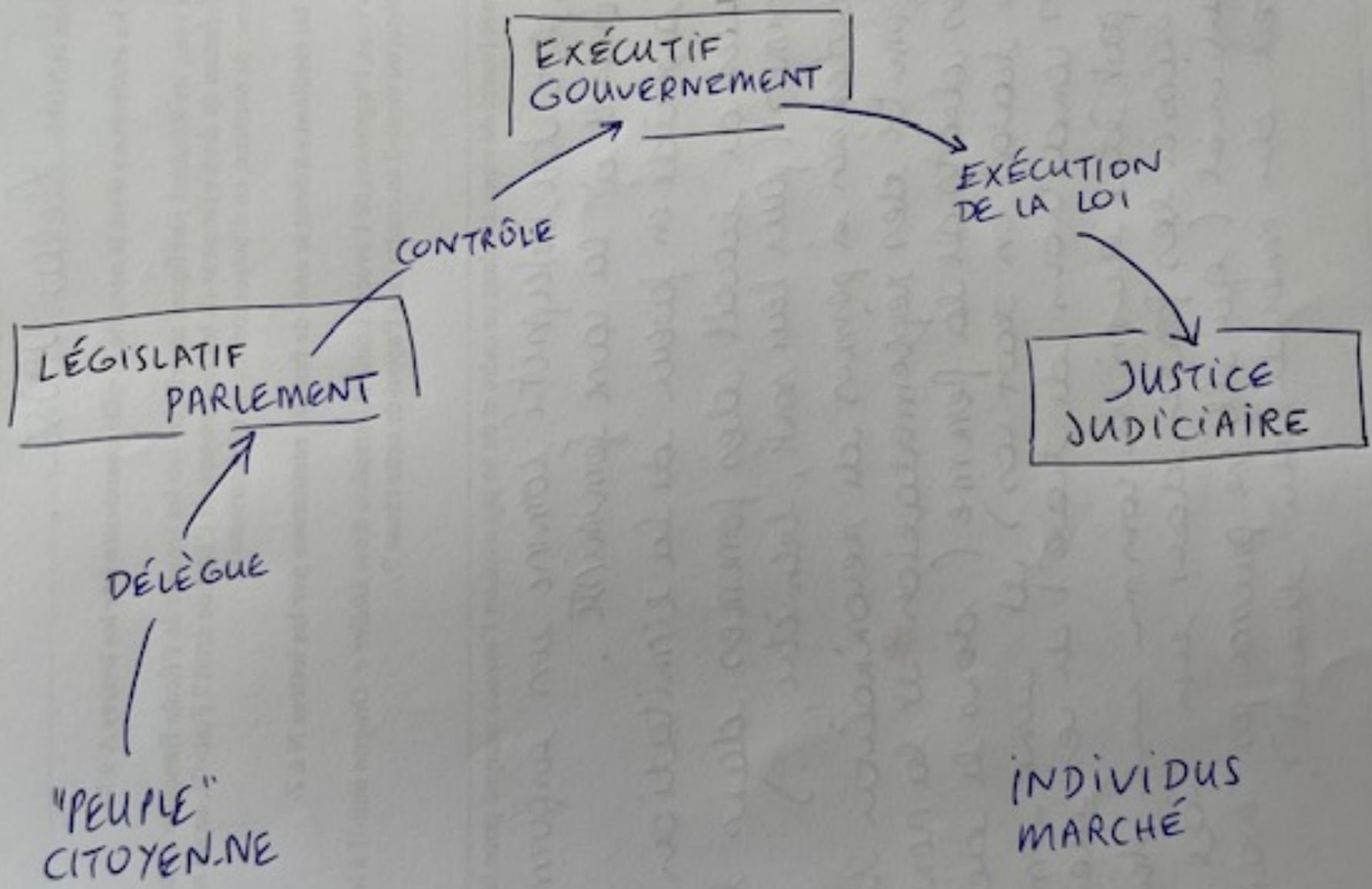
CONTRÔLE

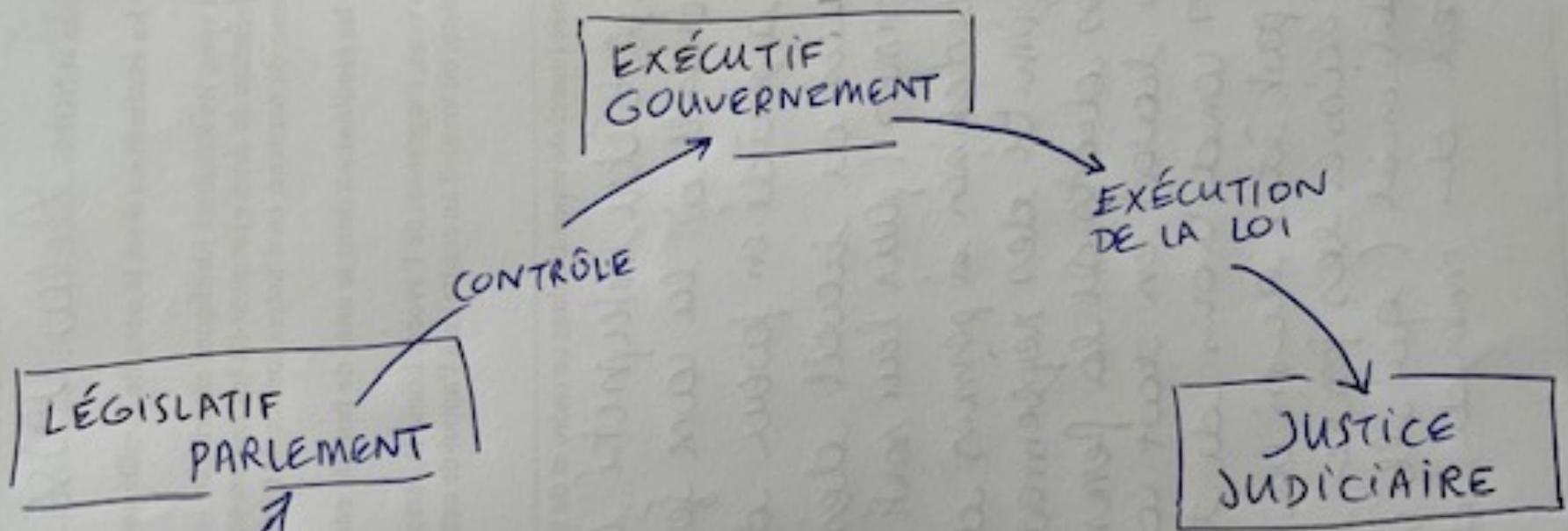
GOUVERNEMENT

EXÉCUTION
DE LA LOI

JUSTICE





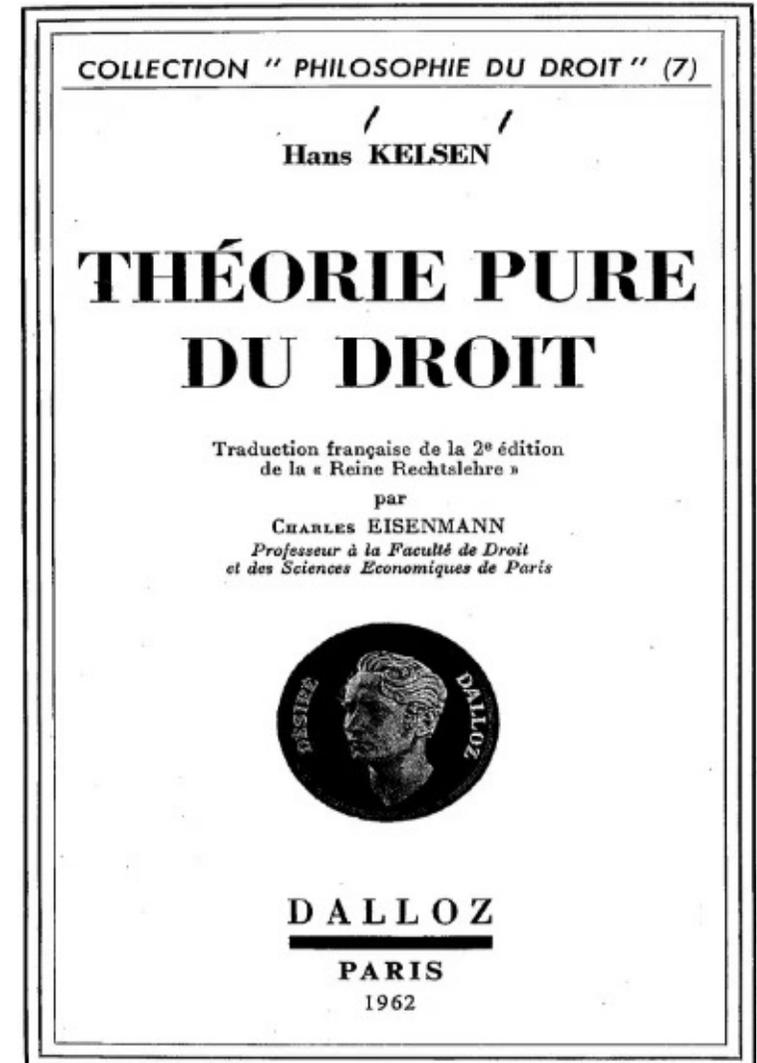


"PEUPLE"
CITOYENNE

INDIVIDUS
MARCHÉ

1. L'Etat de droit démocratique: ce dont nous héritons

- i) La conception de la séparation des pouvoirs comme séquence
- ii) La conception du droit comme science: Kelsen
- iii) Une première faille: la pensée juridique critique
- iv) Une deuxième faille: le droit comme mouvement



PRÉFACE

DE LA PREMIÈRE ÉDITION

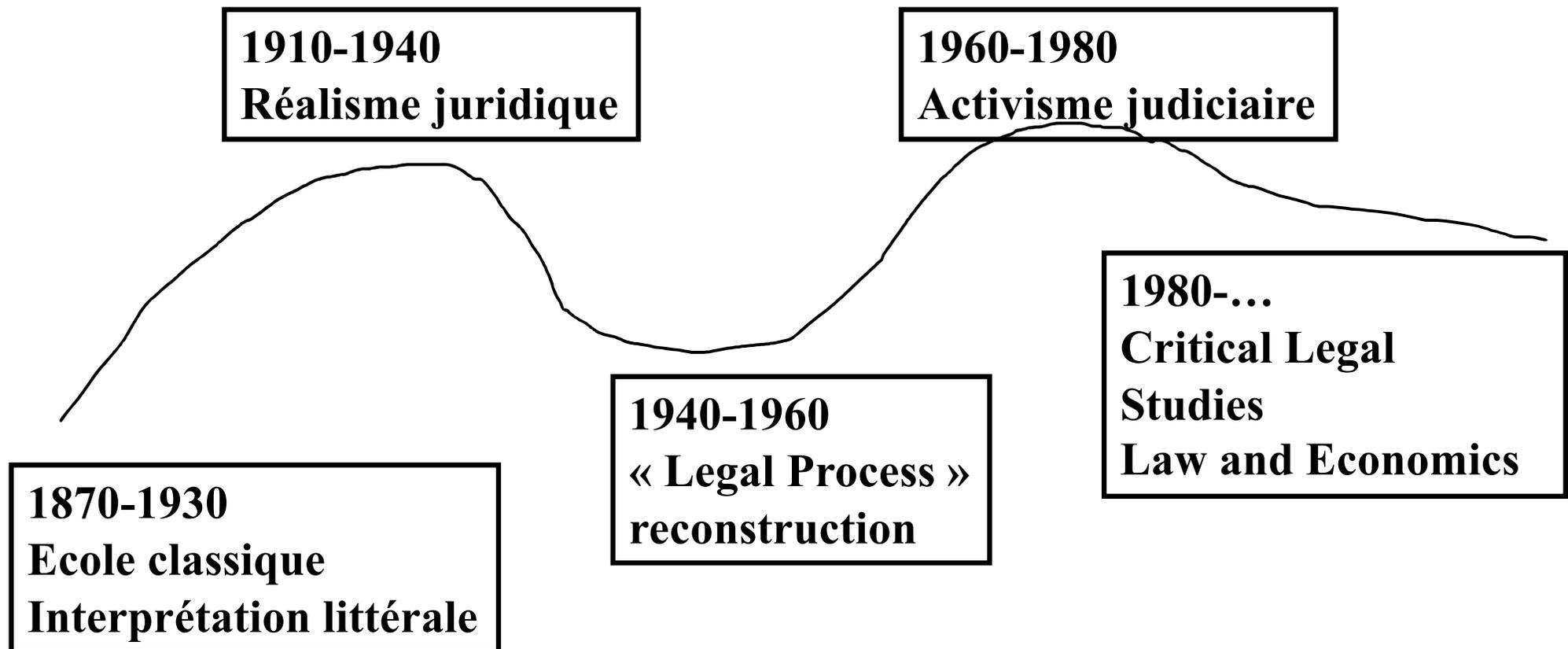
Plus de deux décades se sont écoulées depuis que j'ai commencé d'entreprendre de développer une « Théorie pure du droit »; *théorie pure du droit, c'est-à-dire théorie du droit épurée de toute idéologie politique et de tous éléments ressortissant aux sciences de la nature*, consciente de son individualité, qui est liée à la légalité propre de son objet. Dès les débuts de cette entreprise, j'ai eu ce but présent à l'esprit : *élever la science du droit, la « jurisprudence », qui — de façon ouverte ou de façon dissimulée — se perdait presque complètement dans le raisonnement de politique juridique, au niveau et rang d'une véritable science*, l'une d'entre les sciences morales. Il s'agissait pour cela de développer les tendances qui s'y rencontraient à poursuivre comme objectif uniquement la connaissance du droit, à l'exclusion de son information et de *rapprocher les résultats de cette œuvre de connaissance de l'idéal de toute science, l'objectivité et l'exactitude.*

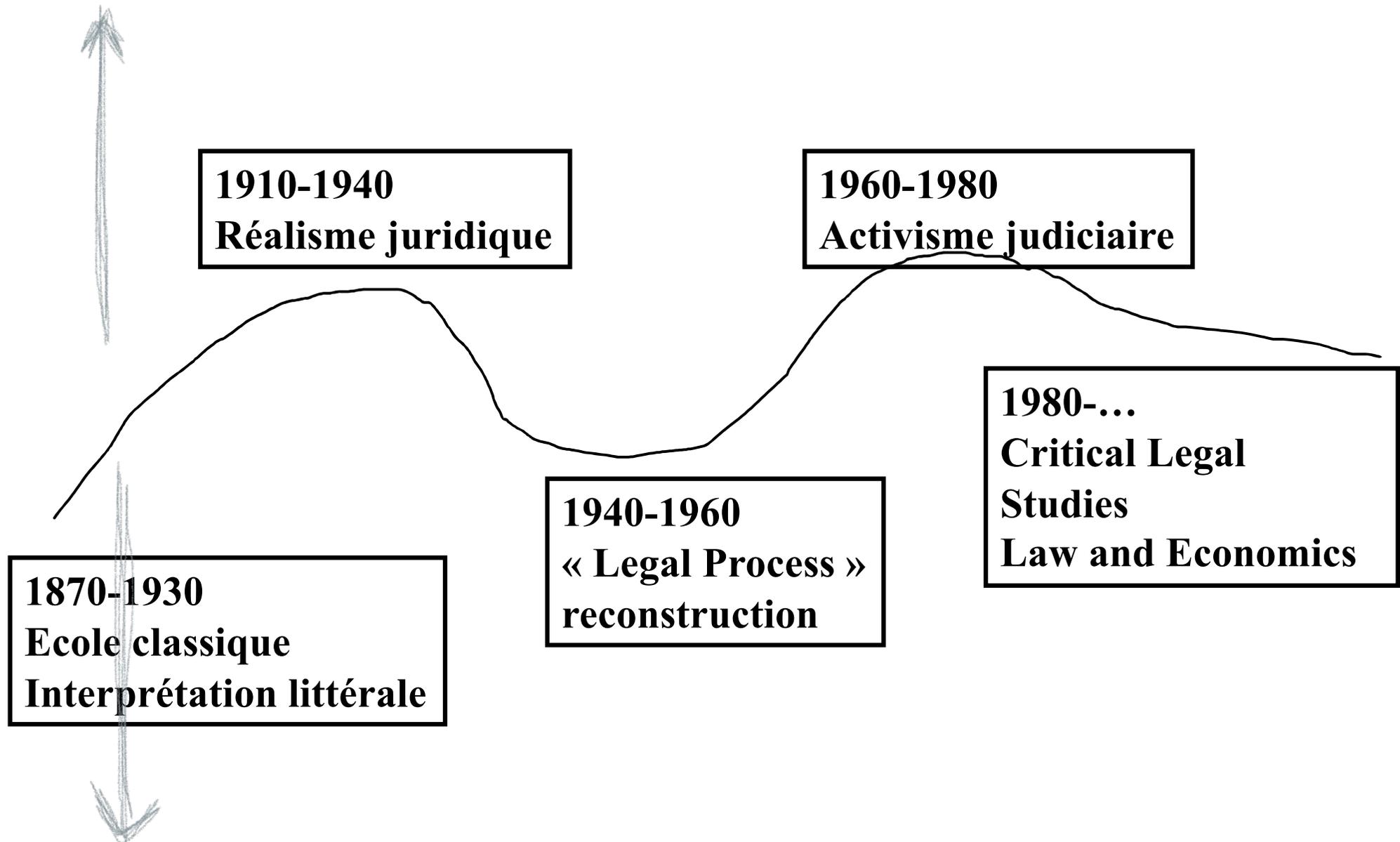
J'ai aujourd'hui la satisfaction de pouvoir constater que je ne suis pas demeuré seul sur la voie.

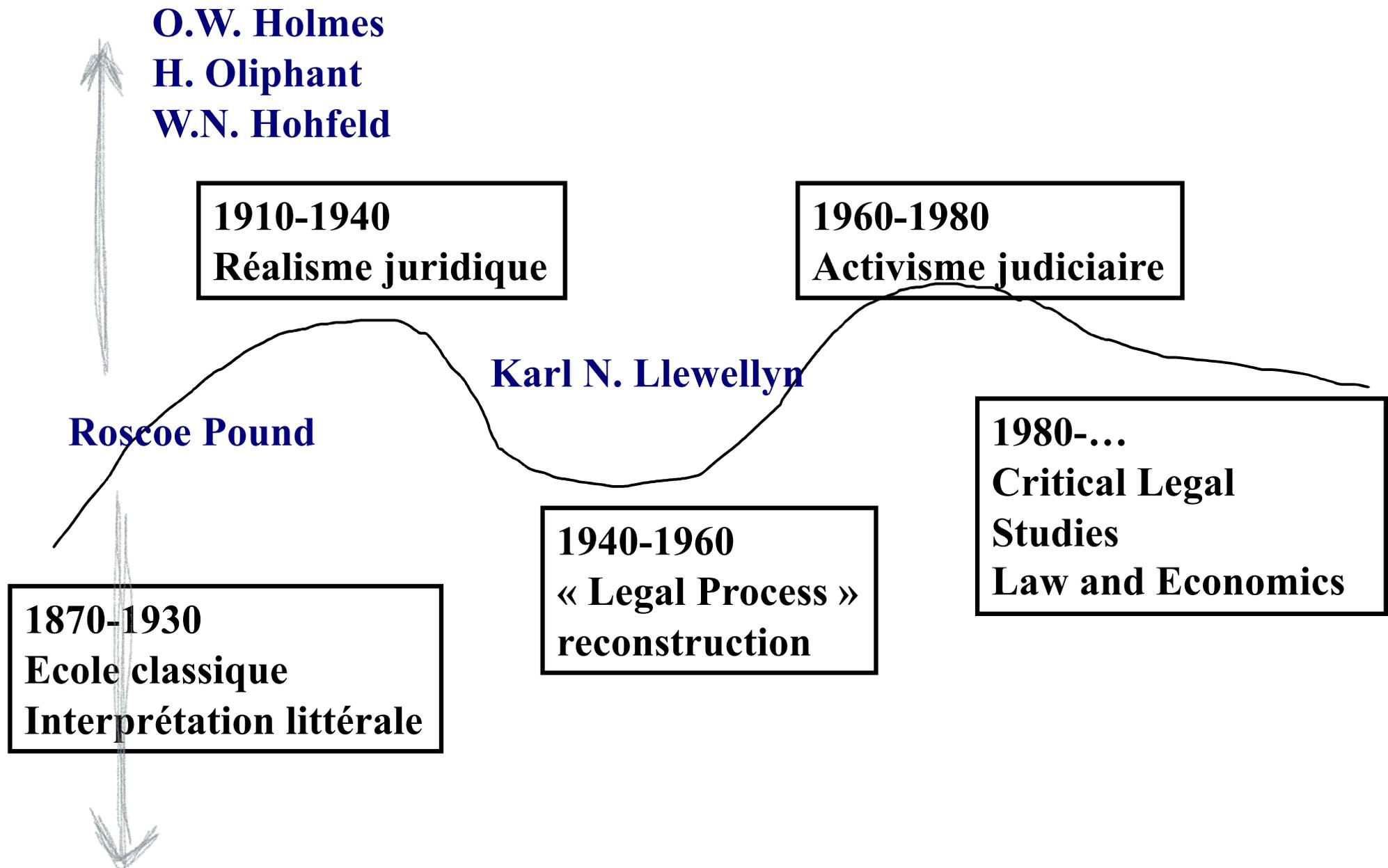
pas sur la place du droit dans l'ensemble des sciences et sur les conséquences qui en résultent; elle porte sur les rapports du droit avec la politique; elle a pour enjeu la saine séparation de l'une d'avec l'autre, c'est-à-dire la **renonciation à l'habitude profondément enracinée de défendre au nom de la science du droit, c'est-à-dire en invoquant une autorité objective, des postulats politiques, qui n'ont qu'un caractère essentiellement subjectif,** même s'ils se présentent, en toute bonne foi, comme l'idéal d'une religion, d'une nation ou d'une classe.

Telle est la raison de l'opposition, qui confine presque à la haine, que rencontre la Théorie pure du droit; tel est l'arrière-plan de la lutte conduite contre elle par tous les moyens. Cette lutte touche en effet aux intérêts les plus vitaux de la société, et par là, en bon rang, aux **intérêts professionnels des juristes.** Il est bien compréhensible que les juristes ne renoncent pas volontiers à croire et à faire croire que leur science leur donne la réponse au problème de la « bonne » solution des conflits d'intérêts au sein de la société, que, parce qu'ils connaissent le droit, ils sont également appelés à l'informer et que, dans leur effort pour prendre influence sur sa formation, ils ont sur le politique une supériorité autre que celle d'un simple technicien de la société.

La séparation de la science juridique d'avec la politique, que postule la Théorie pure du droit a des conséquences...







O.W. Holmes
H. Oliphant
W.N. Hohfeld

1910-1940
Réalisme juridique

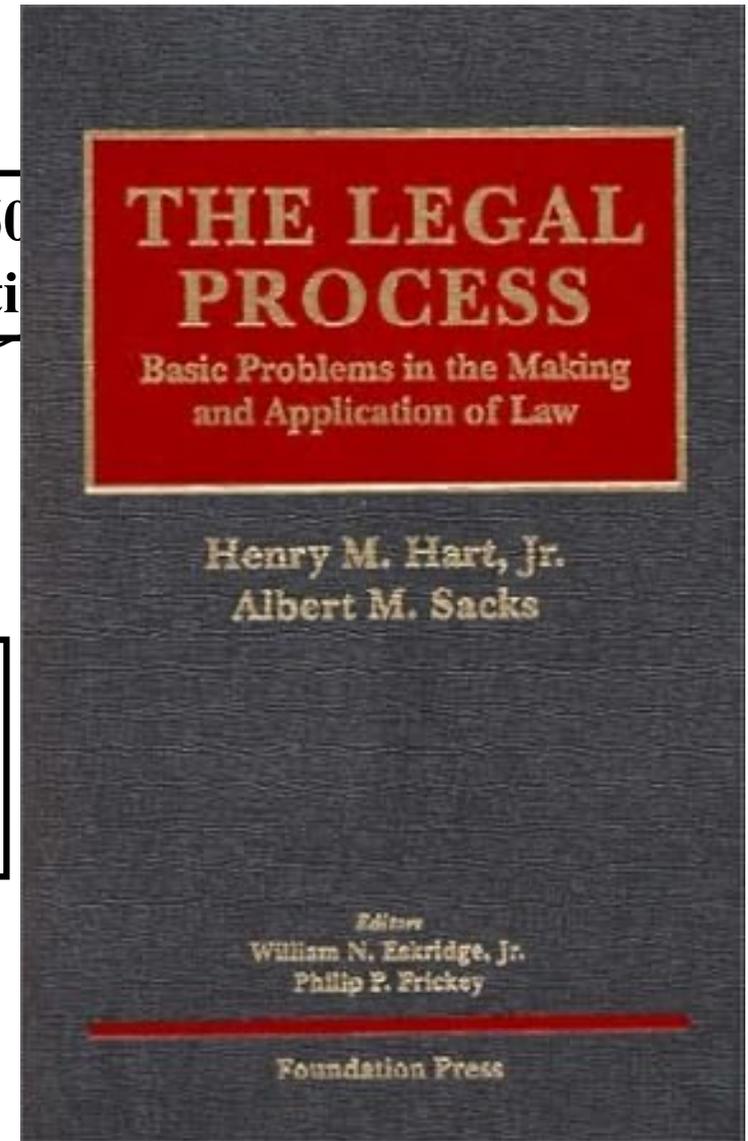
1960
Acti

Karl N. Llewellyn

Roscoe Pound

1870-1930
Ecole classique
Interprétation littérale

1940-1960
« Legal Process »
reconstruction



O.W. Holmes
H. Oliphant
W.N. Hohfeld

1910-1940
Réalisme juridique

1960-1980
Activisme judiciaire

Karl N. Llewellyn

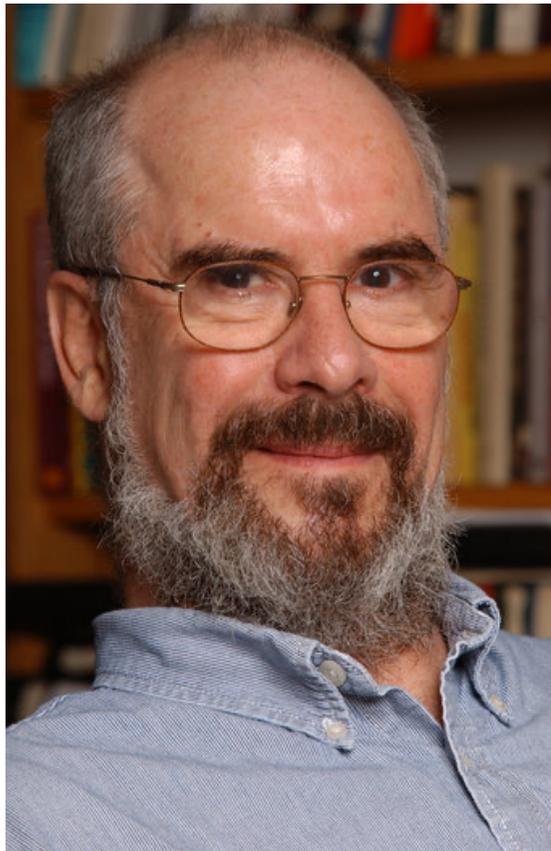
1980-...
Critical Legal
Studies
Law and Economics

Roscoe Pound

1940-1960
« Legal Process »
reconstruction

1870-1930
Ecole classique
Interprétation littérale

Les « Critical Legal Studies » de la faculté de droit de Harvard (années 1980-2000)



Duncan Kennedy



David Kennedy



Roberto M. Unger

1. L'Etat de droit démocratique: ce dont nous héritons

- i) La conception de la séparation des pouvoirs comme séquence
- ii) La conception du droit comme science: Kelsen
- iii) Une première faille: la pensée juridique critique**
- iv) Une deuxième faille: le droit comme mouvement**

Le principe d'incertitude de Werner Heisenberg: toute amélioration de la précision de mesure de la position d'une particule se traduit par une moindre précision de mesure de sa vitesse et vice-versa.

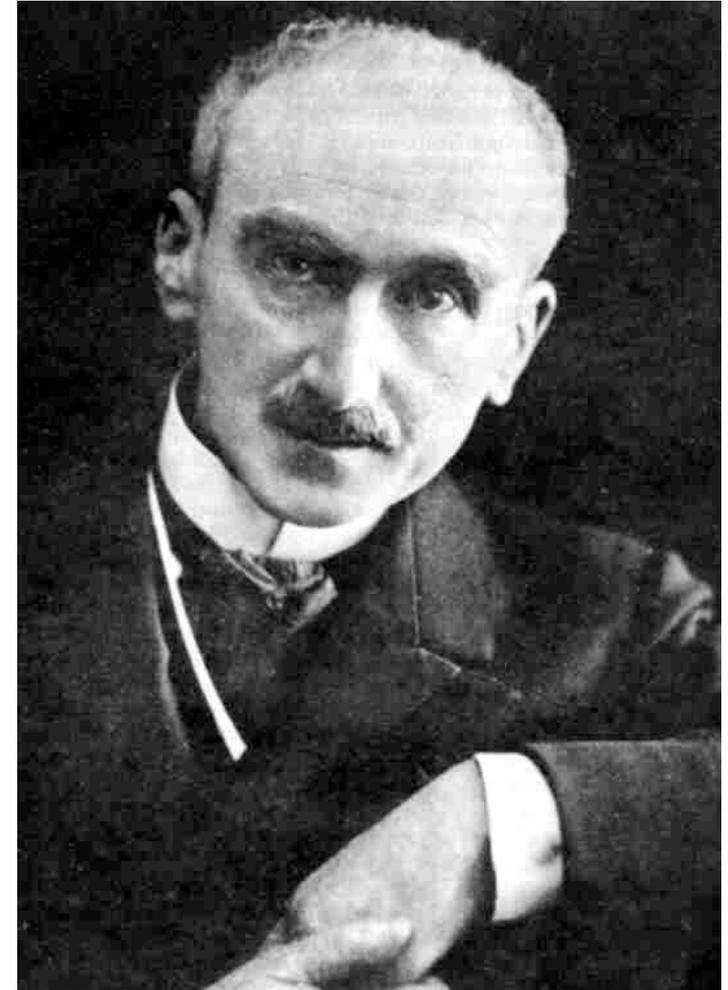
Henri Bergson

L'évolution créatrice (1907)

‘...l’intelligence humaine se sent chez elle tant qu’on la laisse parmi les objets inertes, plus spécialement parmi les solides, où notre action trouve son point d’appui et notre industrie ses instruments de travail ... notre intelligence triomphe dans la géométrie, où se révèle la parenté de la pensée logique avec la matière inerte...’

La pensée et le mouvant (1911)

‘...la métaphysique fut conduite à chercher la réalité des choses au-dessus du temps, par-delà ce qui se meut et ce qui change, en dehors, par conséquent, de ce que nos sens et notre conscience perçoivent. Dès lors elle ne pouvait plus être qu’un arrangement plus ou moins artificiel de concepts, une construction hypothétique’

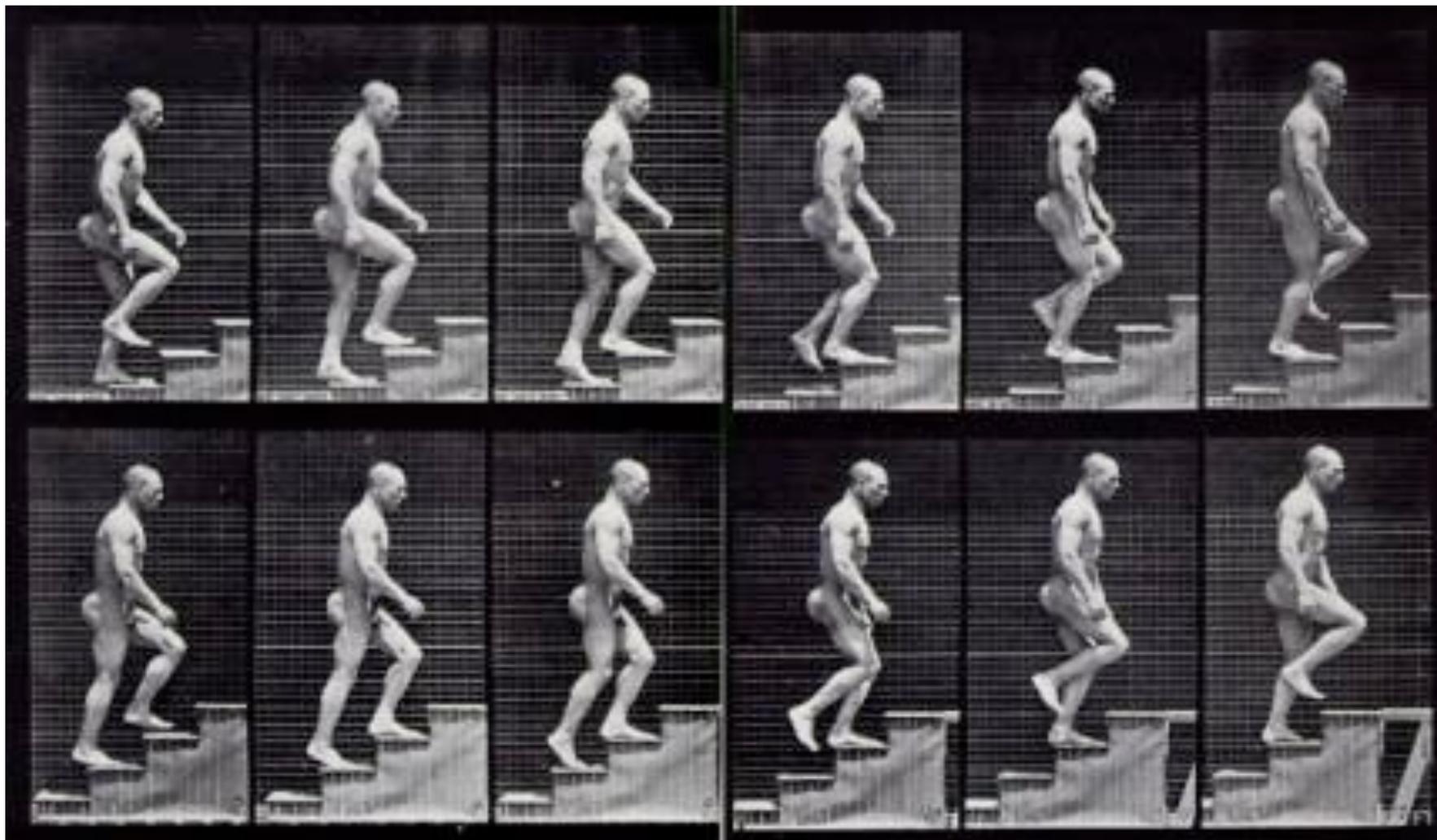


Paul Richer
Diagramme d'un corps descendant,
Physiologie artistique de l'homme en
mouvement
1895



**Marcel Duchamp,
Nu descendant un escalier, 1912**





temps spatial, entre une évolution et un déroulement, entre la nouveauté radicale et un réarrangement du préexistant, enfin entre la création et le simple choix, qu'on ne saurait éclairer cette distinction par trop de côtés à la fois. Disons donc que dans la durée, envisagée comme une évolution créatrice, il y a création perpétuelle de possibilité et non pas seulement de réalité. Beaucoup répugneront à l'admettre, parce qu'ils jugeront toujours qu'un événement ne se serait pas accompli s'il n'avait pas pu s'accomplir : de sorte qu'avant d'être réel, il faut qu'il ait été possible. Mais regardez-y de près : vous verrez que « possibilité » signifie deux choses toutes différentes et que, la plupart du temps, on oscille de l'une à l'autre, jouant involontairement sur le sens du mot. Quand un musicien compose une symphonie, son œuvre était-elle possible avant d'être réelle ? Oui, si l'on entend par là qu'il n'y avait pas d'obstacle insurmontable à sa réalisation. Mais de ce sens tout négatif du mot on passe, sans y prendre garde, à un sens positif : on se figure que toute chose qui se produit aurait pu être aperçue d'avance par quelque esprit suffisamment informé, et qu'elle préexistait ainsi, sous forme d'idée, à sa réalisation ; — conception absurde dans le cas d'une œuvre d'art, car dès que le musicien a l'idée précise et complète de la symphonie qu'il fera, sa symphonie est faite. Ni dans la pensée de l'artiste, ni, à plus forte raison, dans aucune autre pensée comparable à la nôtre, fût-elle impersonnelle, fût-elle même simplement virtuelle, la symphonie ne résidait en qualité de possible avant d'être réelle. Mais n'en peut-on pas dire

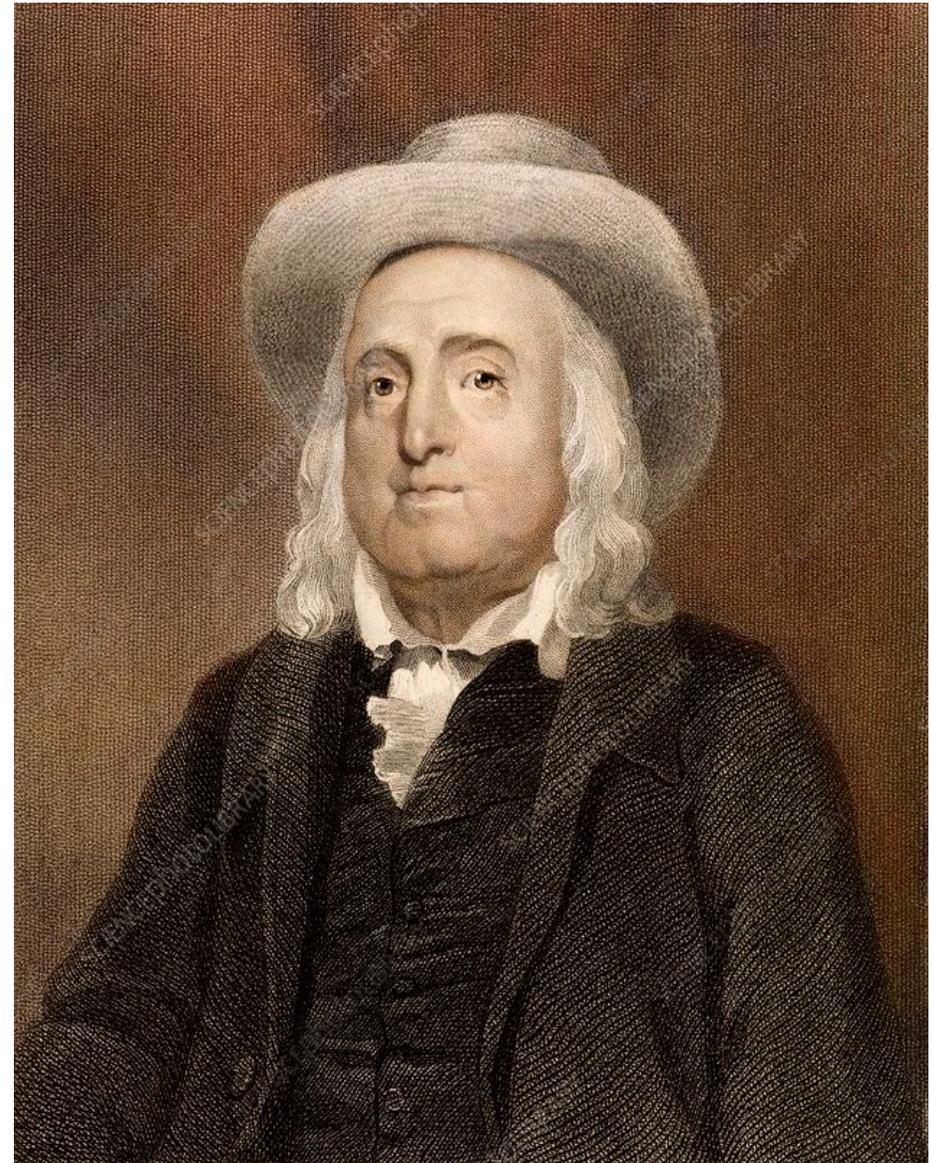
2. L'identité de la profession juridique: dogmatique juridique et hypothèse réaliste

- i) Rationalisation du droit et amélioration: Blackstone et Bentham
- ii) Rationalisation du droit et choix politiques: C.C. Langdell et Holmes
- iii) Le confort de la règle et la crainte de la liberté: Jerome Frank et Theodor Adorno
- iv) L'idéal bureaucratique: G. Frug

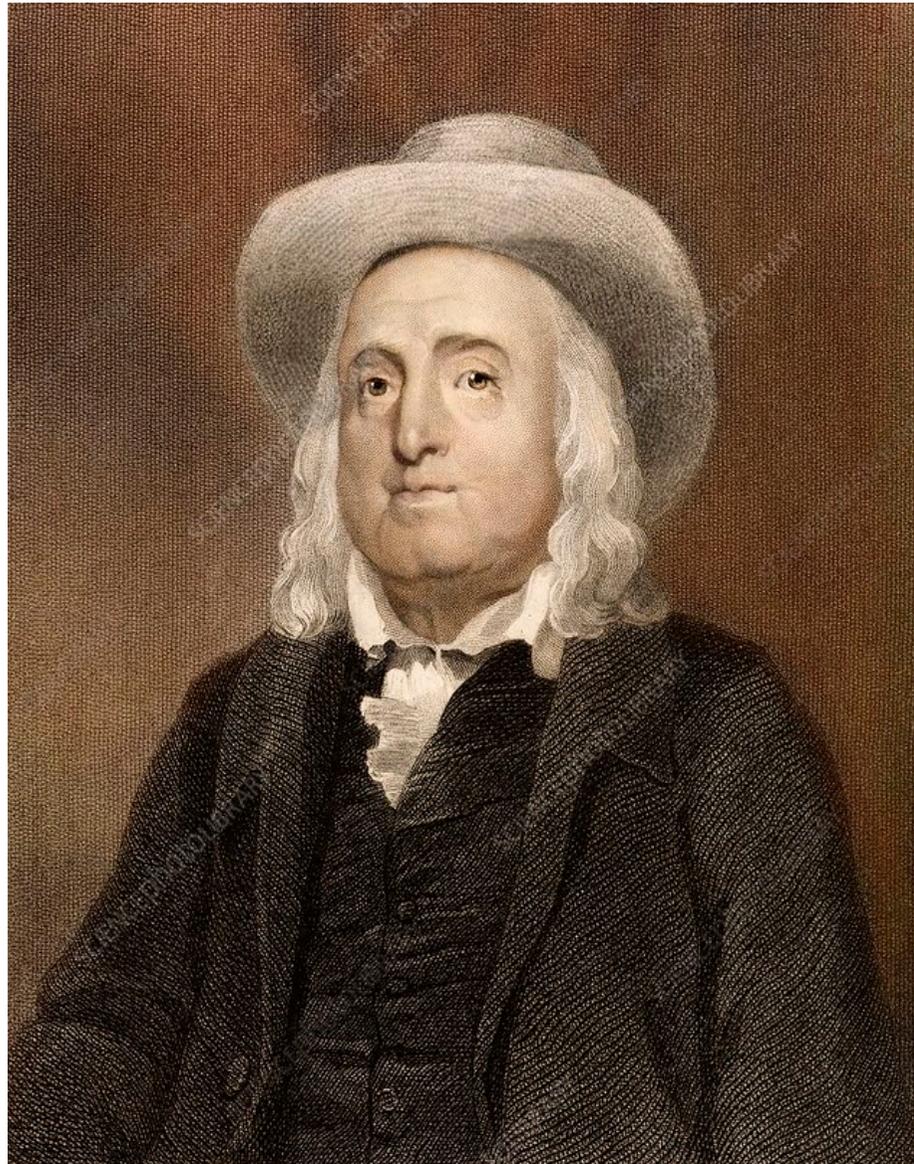
William Blackstone (1723-1780)



Jeremy Bentham (1747-1832)



Jeremy Bentham (1747-1832)



AN
INTRODUCTION
TO THE
PRINCIPLES
OF
MORALS AND LEGISLATION.

BY
JEREMY BENTHAM, ESQ.

BENCHER OF LINCOLN'S INN ; AND LATE OF
QUEEN'S COLLEGE, OXFORD, M. A.

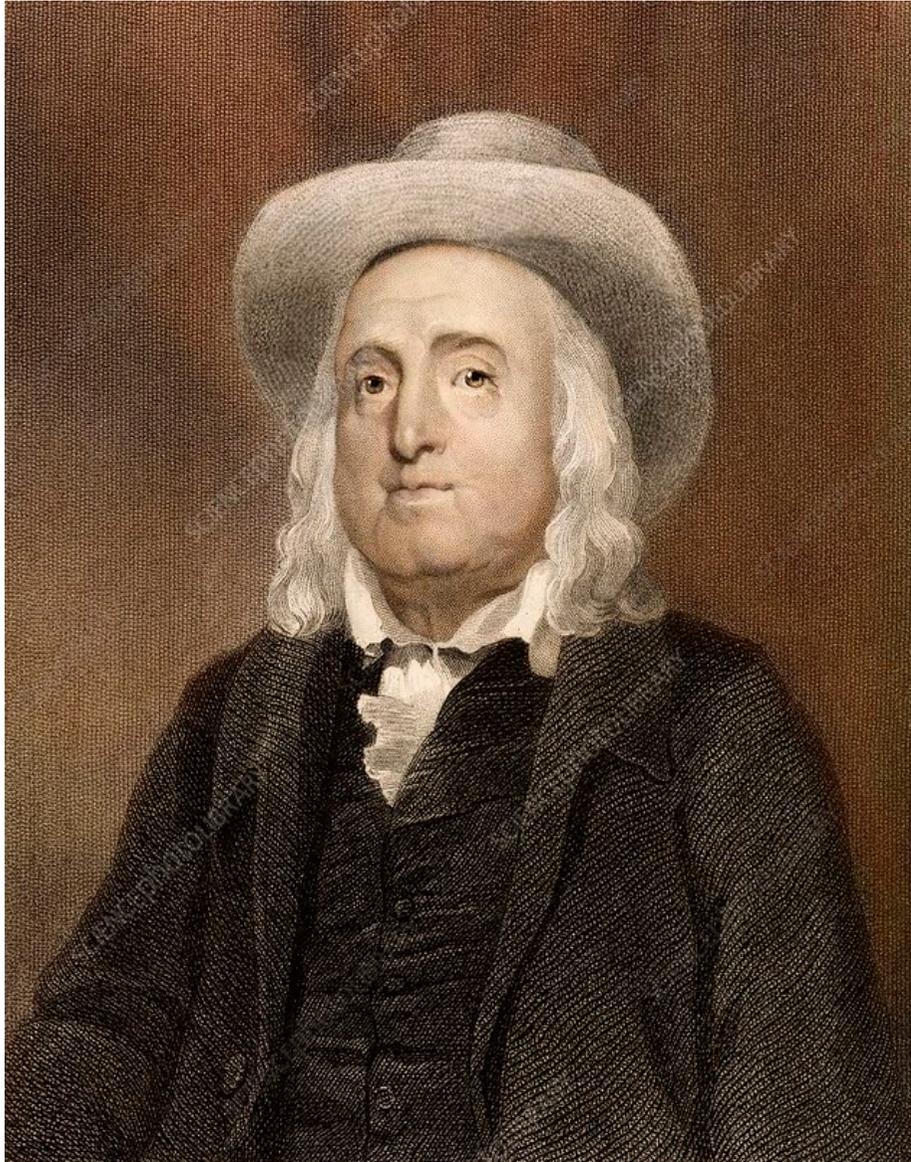
IN TWO VOLUMES.

A NEW EDITION, CORRECTED BY THE AUTHOR.

VOL. I.

LONDON:
PRINTED FOR W. PICKERING,
LINCOLN'S-INN FIELDS ;
AND
E. WILSON, ROYAL EXCHANGE.
1823.

Jeremy Bentham (1747-1832)



A Familiar View of Blackstone (inachevé)

« ... by no other means could any conception be given of law as it is, so clear, if at all, as by means of law as it ought to be. »

Le songe des quatre déesses:

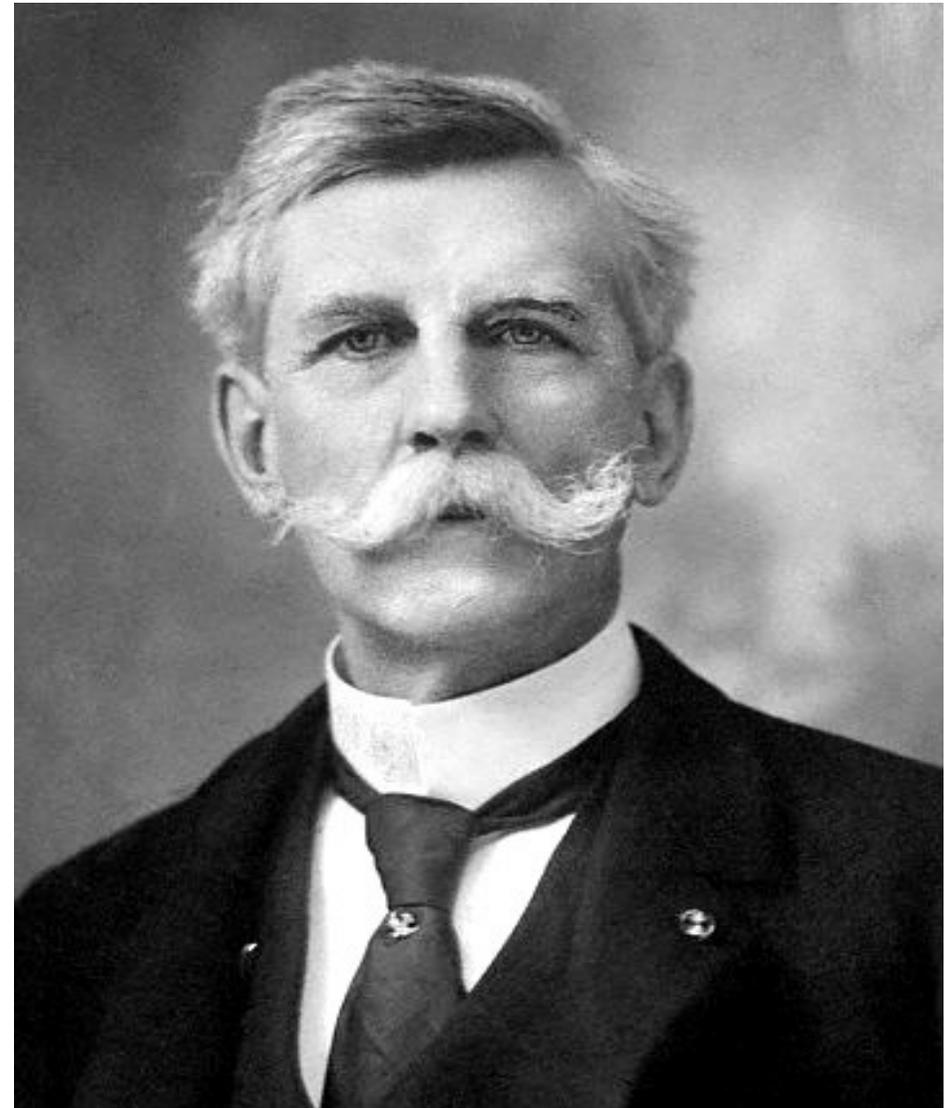
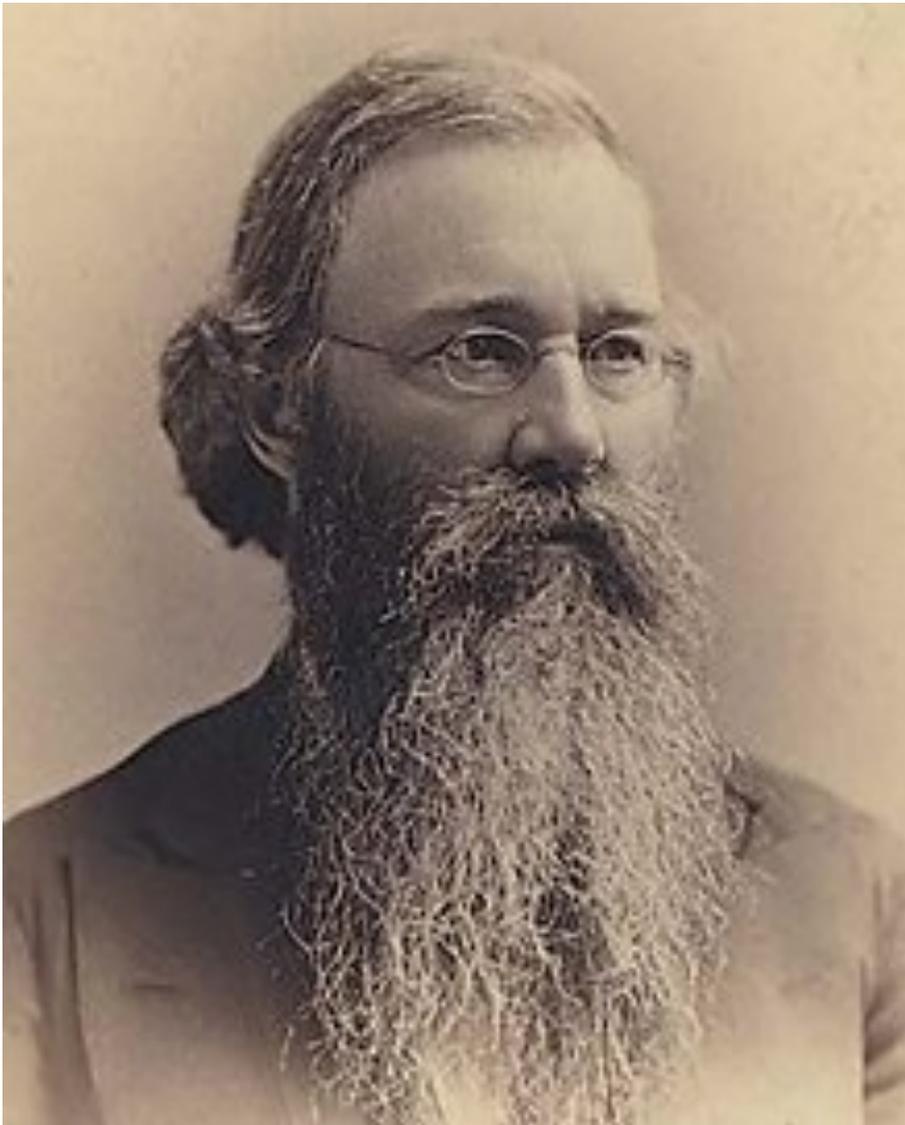
Astraea, déesse de la justice

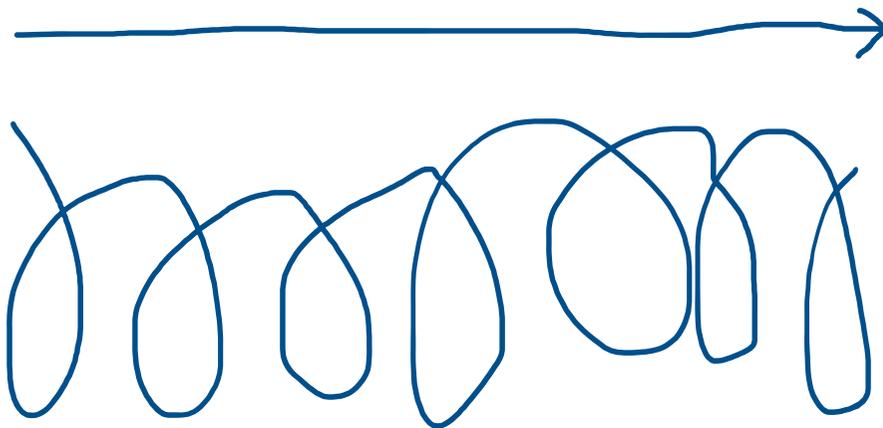
Félicia, principe du plus grand bonheur (la loi telle qu'elle doit être)

Gubernia, enseigne la loi telle qu'elle est

Dolosa, enseigne ce que la loi n'est pas mais prétend être dans un cas donné

Christopher Columbus Langdell (1826-1906), O.W. Holmes (1845-1935)





A
SELECTION OF CASES
ON THE
LAW OF CONTRACTS.

WITH REFERENCES AND CITATIONS.

By C. C. LANGDELL,

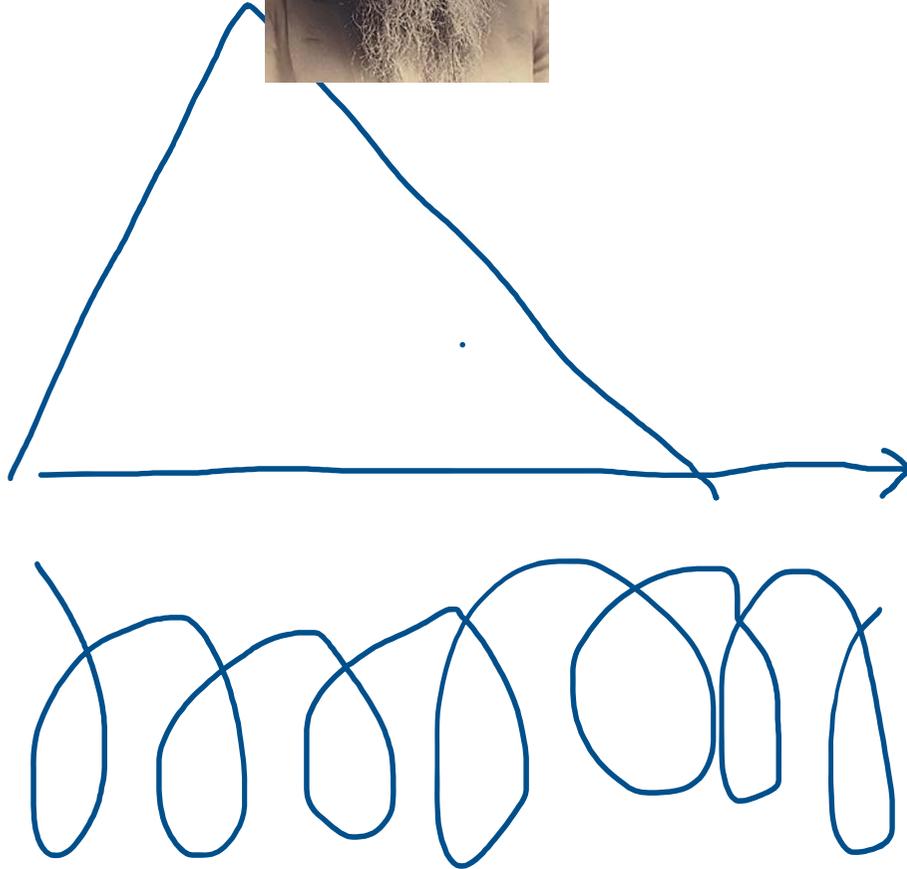
DANE PROFESSOR OF LAW IN HARVARD UNIVERSITY.

PREPARED FOR USE AS A TEXT-BOOK IN HARVARD LAW
SCHOOL.

"It is ever good to rely upon the book at large, for many times *compendia sunt dispensia*, and
melius est petere fontes quam sectari rivulos."—CO. LITT. 895 b.

"The advised and orderly reading over of the books at large, I absolutely determine to be the right
way to enduring and perfect knowledge."—FRAS. TO 4 R2P.

BOSTON:
LITTLE, BROWN, AND COMPANY.
1871.



A
SELECTION OF CASES
ON THE
LAW OF CONTRACTS.

WITH REFERENCES AND CITATIONS.

By C. C. LANGDELL,

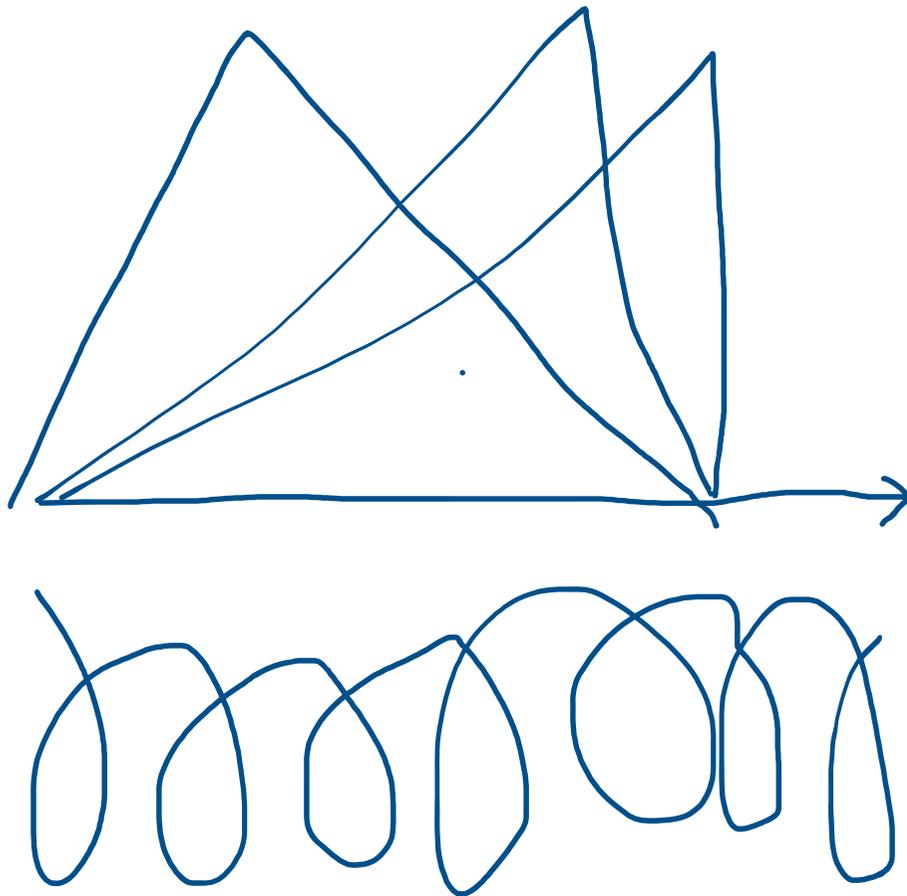
DANE PROFESSOR OF LAW IN HARVARD UNIVERSITY.

PREPARED FOR USE AS A TEXT-BOOK IN HARVARD LAW
SCHOOL.

"It is ever good to rely upon the book at large, for many times *compendia sunt dependia*, and
melius est petere fontes quam sectari rivulos."—CO. LITT. 895 b.

"The advised and orderly reading over of the books at large, I absolutely determine to be the right
way to enduring and perfect knowledge."—FRAS. TO 4 R2P.

BOSTON:
LITTLE, BROWN, AND COMPANY.
1871.



« Mr. Langdell's ideal in the law ... is the *elegantia juris* or *logical* integrity of the system as a system. He is, perhaps, the greatest living legal theologian. But as a theologian he is less concerned with his postulates than to show that the conclusions from them hang together... »

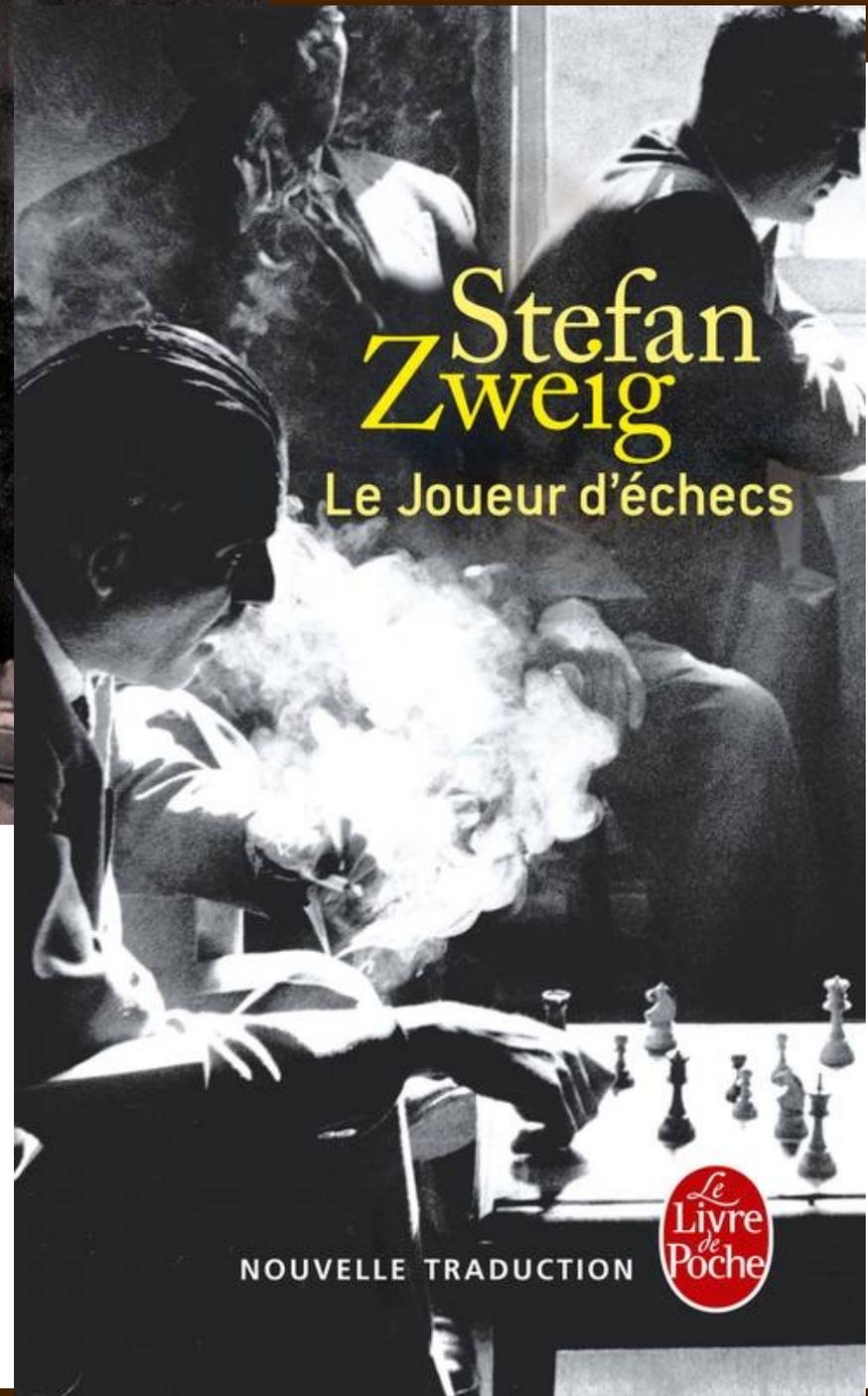
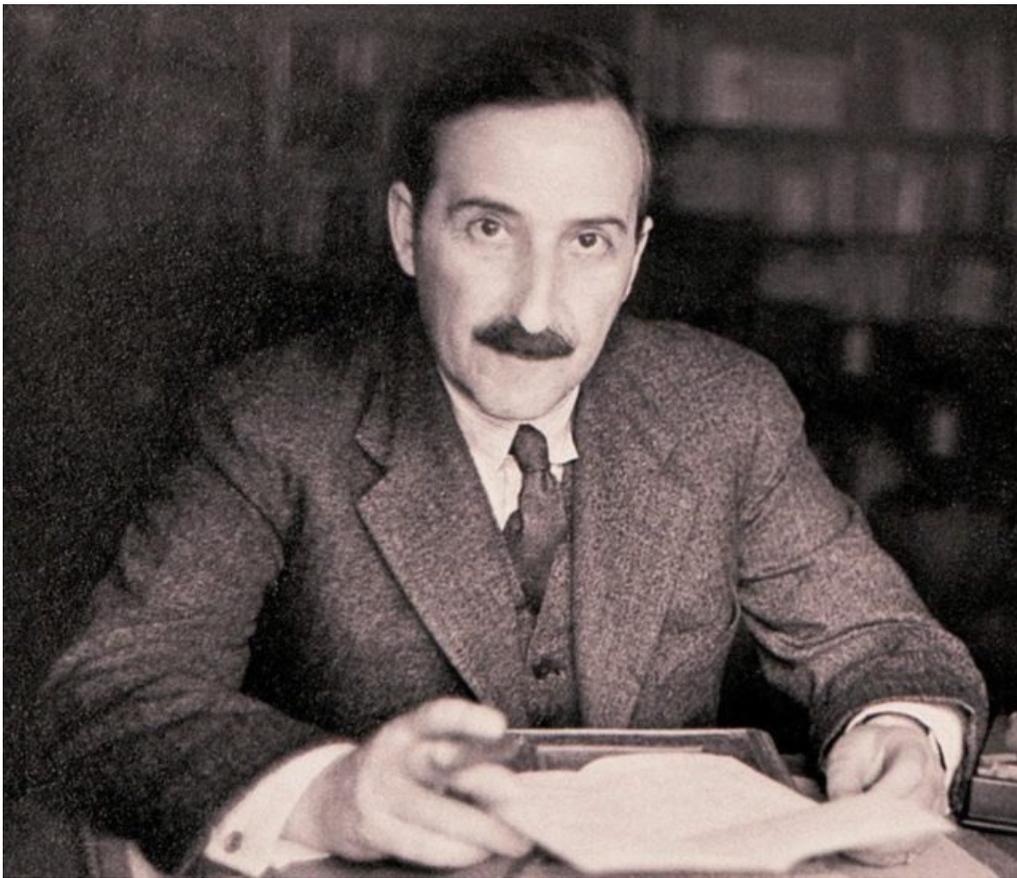
O.W. Holmes, *American Law School Review*, vol. 14(1880), p. 233.

Oliver Wendell Holmes, *The Common Law Tradition* (1881)

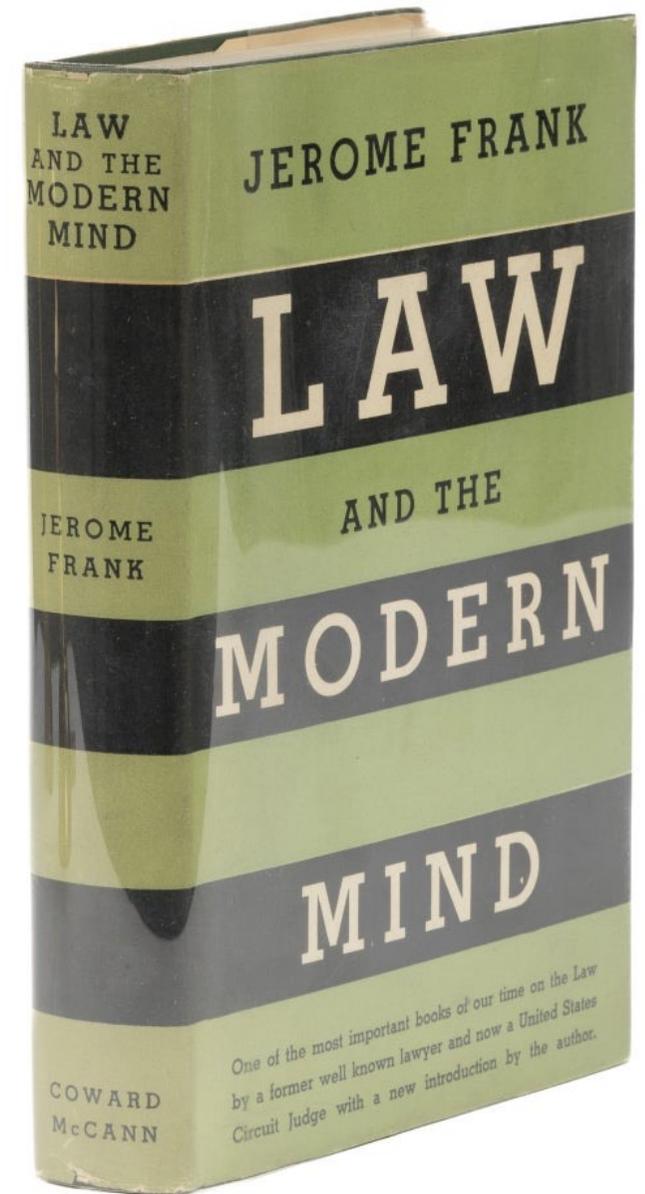
The life of the law has not been logic: it has been experience. The felt necessities of the time, the prevalent moral and political theories, intuitions of public policy, avowed or unconscious, even the prejudices which judges share with their fellow-men, have had a good deal more to do than the syllogism in determining the rules by which men should be governed. The law embodies the story of a nation's development through many centuries, and it cannot be dealt with as if it contained only the axioms and corollaries of a book of mathematics. In order to know what it is, we must know what it has been, and what it tends to become. We must alternately consult history and existing theories of legislation. But the most difficult labor will be to understand the combination of the two into new products at every stage. The substance of the law at any given time pretty nearly corresponds, so far as it goes, with what is then understood to be convenient; but its form and machinery, and the degree to which it is able to work out desired results, depend very much upon its past. . . .

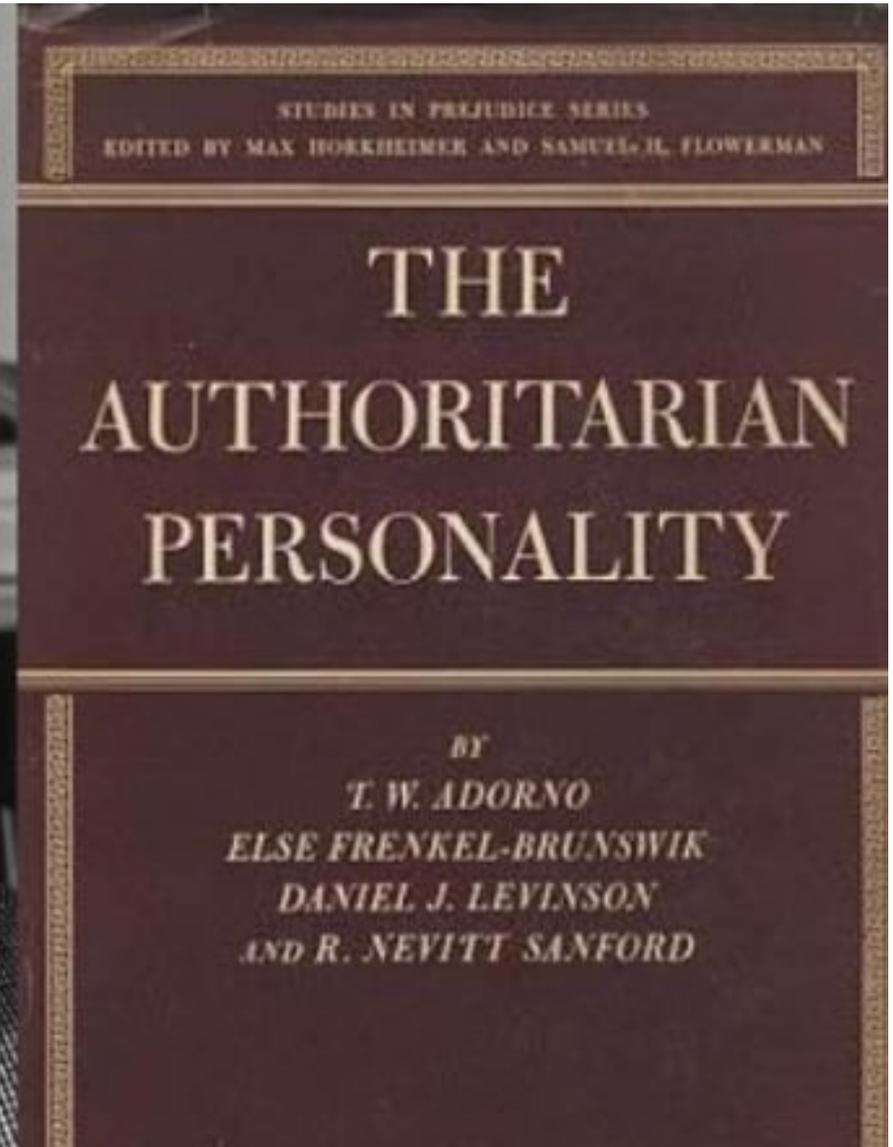
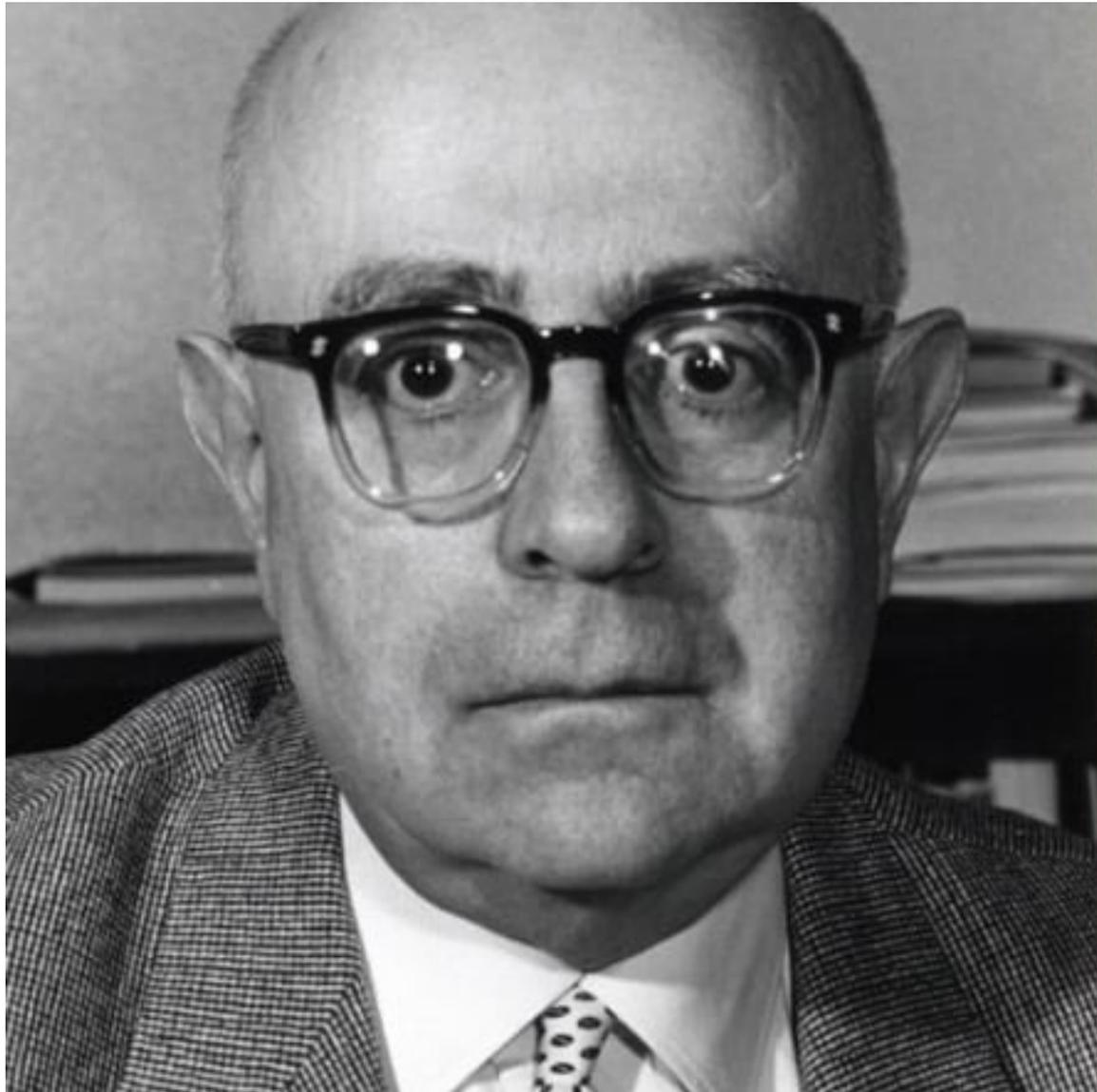


O. De Schutter



Jerome Frank





L'échelle de la tendance à l'antisémitisme (« F-scale »)

- a. *Conventionalism*. Rigid adherence to conventional, middle-class values.
- b. *Authoritarian submission*. Submissive, uncritical attitude toward idealized moral authorities of the ingroup.
- c. *Authoritarian aggression*. Tendency to be on the lookout for, and to condemn, reject, and punish people who violate conventional values.
- d. *Anti-intraception*. Opposition to the subjective, the imaginative, the tender-minded.
- e. *Superstition and stereotypy*. The belief in mystical determinants of the individual's fate; the disposition to think in rigid categories.
- f. *Power and "toughness."* Preoccupation with the dominance-submission, strong-weak, leader-follower dimension; identification with power figures; overemphasis upon the conventionalized attributes of the ego; exaggerated assertion of strength and toughness.
- g. *Destructiveness and cynicism*. Generalized hostility, vilification of the human.
- h. *Projectivity*. The disposition to believe that wild and dangerous things go on in the world; the projection outwards of unconscious emotional impulses.
- i. *Sex*. Exaggerated concern with sexual "goings-on."

THE IDEOLOGY OF BUREAUCRACY IN AMERICAN LAW

Gerald E. Frug

TABLE OF CONTENTS

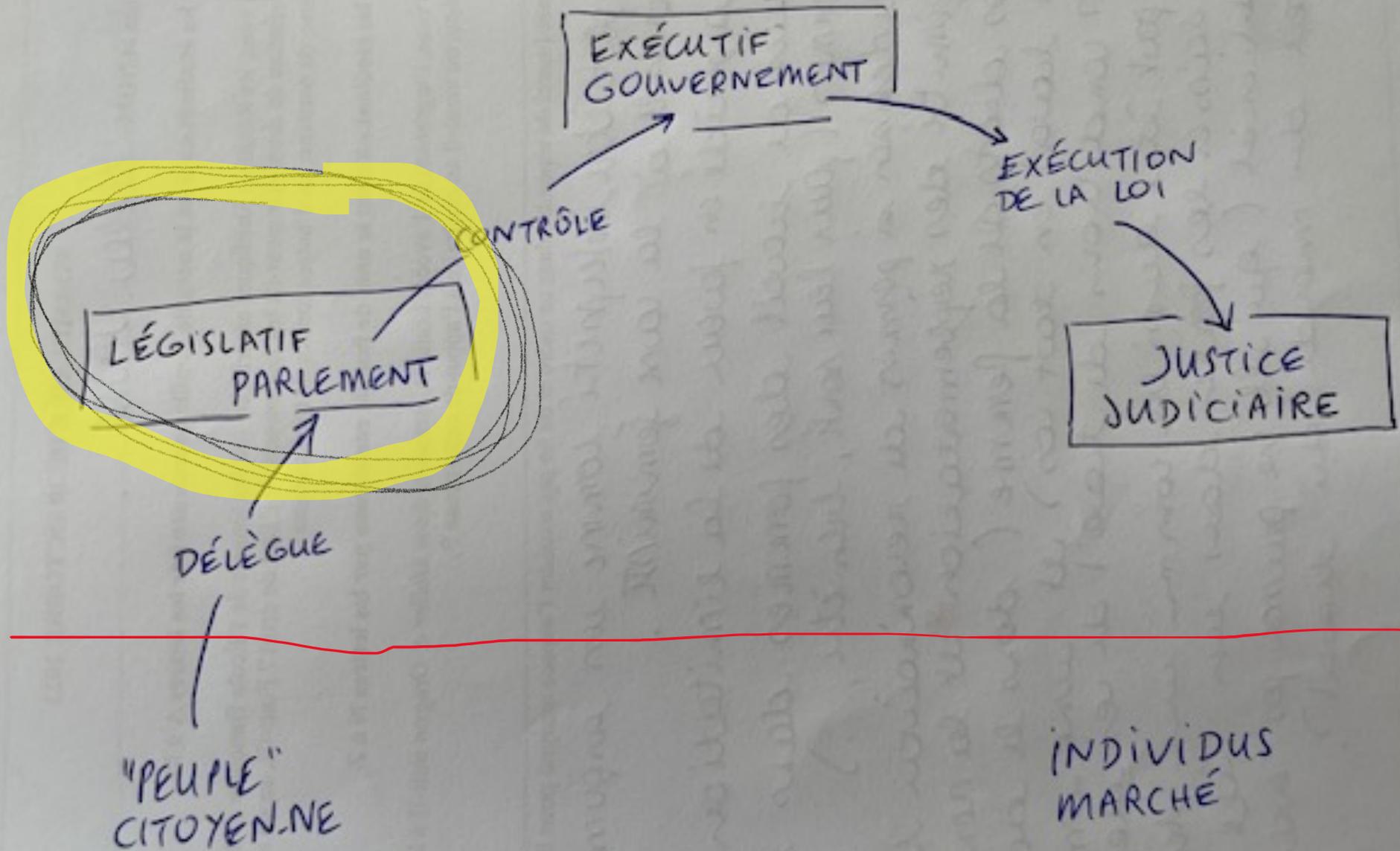
	PAGE
I. THE ARGUMENT	1279
A. <i>The Stories that Justify Bureaucracy</i>	1279
B. <i>The Subjective/Objective Dichotomy</i>	1286
C. <i>The Nature of Legal Argument</i>	1292
D. <i>The Phenomena of Abstraction and Reification</i>	1293
E. <i>The Choice Between Bureaucracy and Democracy</i>	1295
II. AN ANALYSIS OF ADMINISTRATIVE AND CORPORATE LAW DOCTRINES	1296
A. <i>The Formalist Model</i>	1297
1. <i>The Model Described</i>	1297
2. <i>Formalism in Administrative Law: The Nondelegation Doctrine</i>	1300
3. <i>Formalism in Corporate Law: Agency Theory and Trustee Theory</i>	1305
(a) <i>Agency Theory</i>	1305

3. Les failles: limites de la pensée technocratique

- i) Délibération : de Habermas à Castoriadis
- ii) Délégation : de Rousseau à Manin
- iii) Interprétation : de Montesquieu à Llewellyn
- iv) Mise en oeuvre : de Bentham à Kahneman

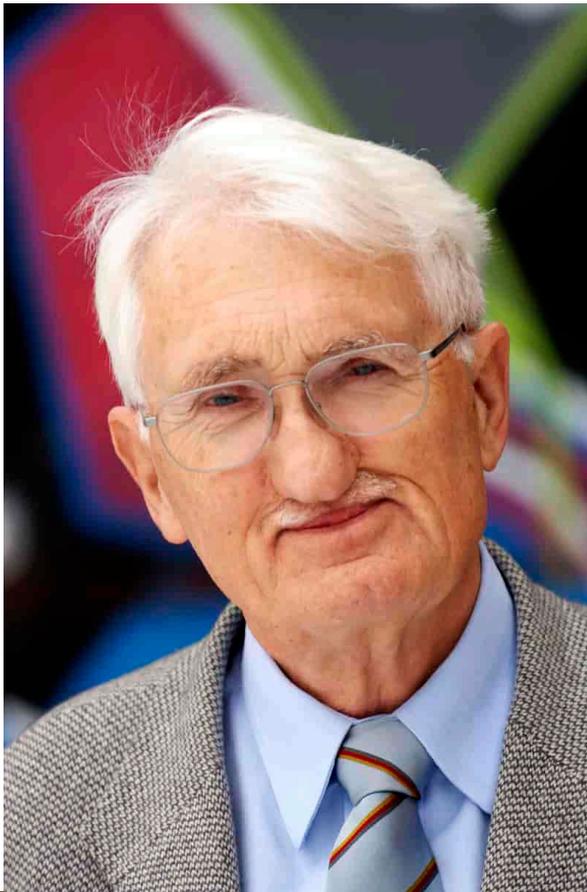
4. La reconstruction: promesses de la pensée pragmatiste

- i) mobiliser l'intelligence collective
- ii) surmonter l'opposition entre le juge et la démocratie
- iii) favoriser l'expérimentation: l'individu et la société autonomes
- iv) de la démocratisation de l'Etat à la démocratisation de la société: les communs



3. Les failles: limites de la pensée technocratique

- i) Délibération : de Habermas à Castoriadis
- ii) Délégation : de Rousseau à Manin
- iii) Interprétation : de Montesquieu à Llewellyn
- iv) Mise en oeuvre : de Bentham à Kahneman

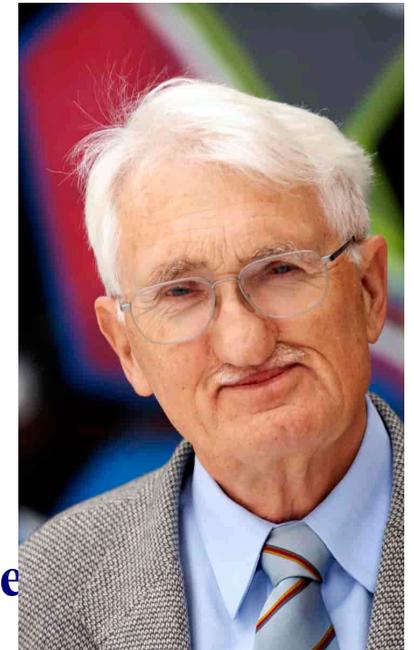


L'éthique de la discussion selon Habermas

- L'inspiration des six « stades du jugement moral » selon Lawrence Kohlberg, de l'égoïsme à la morale post-conventionnelle
- La « situation idéale de parole », expurgée des rapports de force

Le principe de discussion “D” se fonde sur le principe “U” d’universalisation et repose sur trois hypothèses

- a) **Le cognitivisme moral** : “...les questions pratico-morales peuvent être tranchées par des raisons. Dans la mesure où ils ne se limitent pas à exprimer les attitudes affectives contingentes, les préférences ou les décisions de celui qui est, selon le cas, le locuteur ou l’acteur, les jugements moraux ont un contenu cognitif”
- b) **L’universalisme**: “toute personne qui prend part aux argumentations peut, en principe, parvenir à des jugements sur l’acceptabilité des normes d’action du même ordre que ceux des autres personnes dans la même situation” (s’oppose au **relativisme éthique**, ainsi qu’à l’assimilation de **l’acceptation de fait à l’acceptabilité rationnelle**)
- c) **Le formalisme**: “U’ fonctionne comme une règle qui exclut, en tant que contenus non universalisables, toutes les orientations axiologiques concrètes intimement liées à tout ce qui fait une forme de vie particulière ou une biographie individuelle”



Chantal Mouffe et Ernesto Laclau

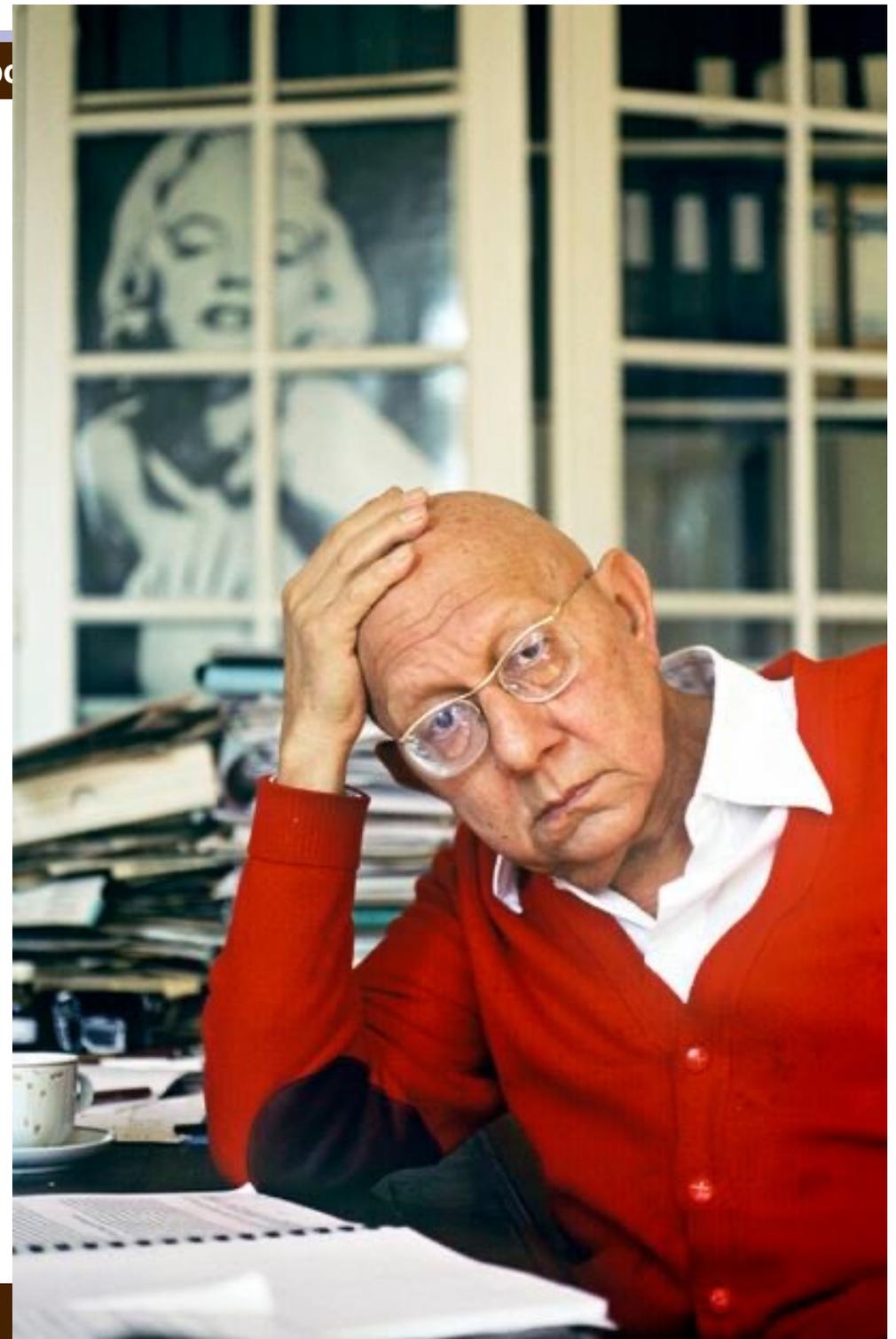
- La « démocratie plurielle » reconnaît l'**inévitabilité des conflits**, alors que le « rationalisme » risque d'aboutir à la « fin de la politique »: le politique est indissociable d'une dimension conflictuelle, celle-ci ne pouvant être éliminée par aucun « processus rationnel de négociation » (comme dans la perspective de la « démocratie délibérative » de Habermas ou du « voile d'ignorance » de John Rawls).
- Mais cela ne signifie pas un antagonisme irrémédiable: l'**agonisme** se distingue de l'antagonisme en tant qu'il ne renvoie plus à la confrontation entre ennemis, mais à celle opposant des « adversaires reconnaissant la légitimité de leurs revendications respectives ».

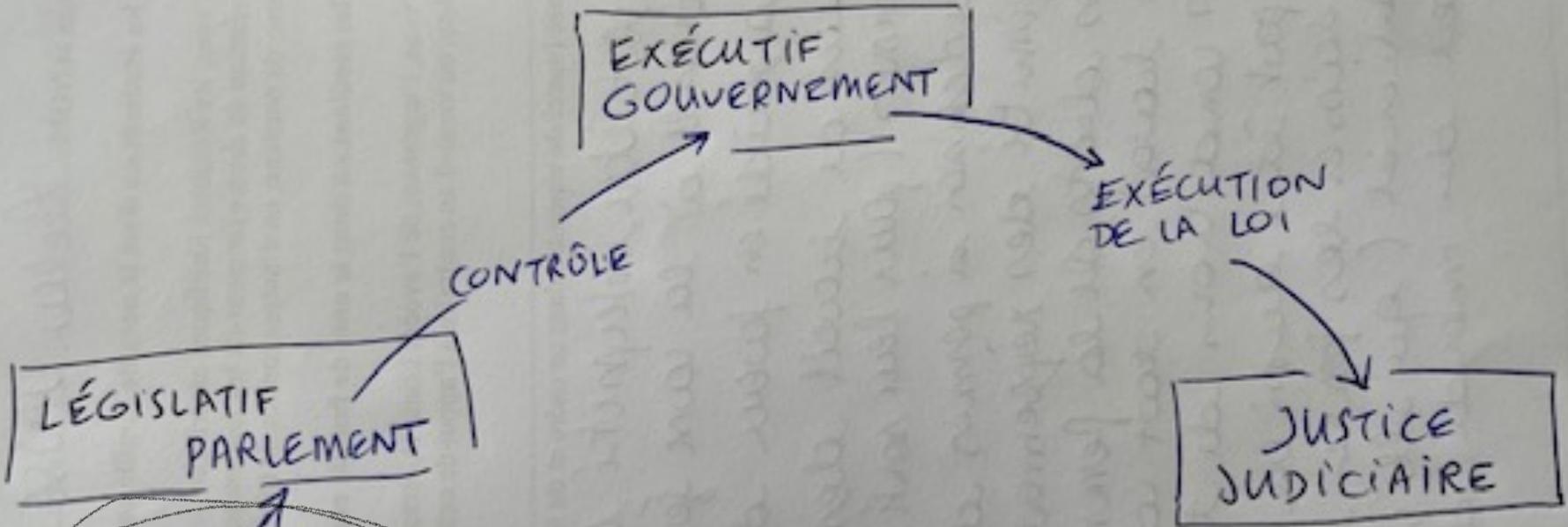


Cornelius Castoriadis

La **société autonome** est “une société qui, **consciente de son auto-institution**, ne cesse de s’interroger sur le sens de celle-ci et d’en reprendre l’élaboration; une société consciente que le pouvoir ne provient que d’elle-même et qu’il est l’affaire de tous” (CL4, p. 271)

“La vérité de la philosophie est la rupture de la clôture, l’ébranlement des évidences reçues, y compris et surtout philosophiques. Elle est ce mouvement, mais **un mouvement qui crée le sol sur lequel il marche.**” (CL5r, p. 23).

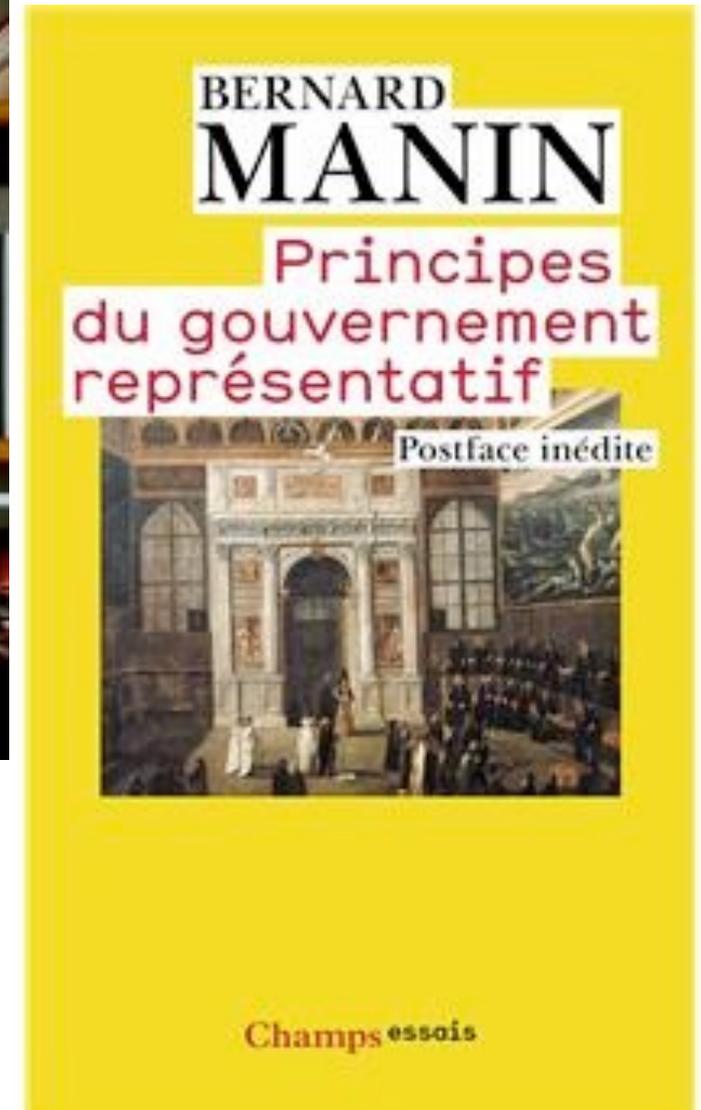
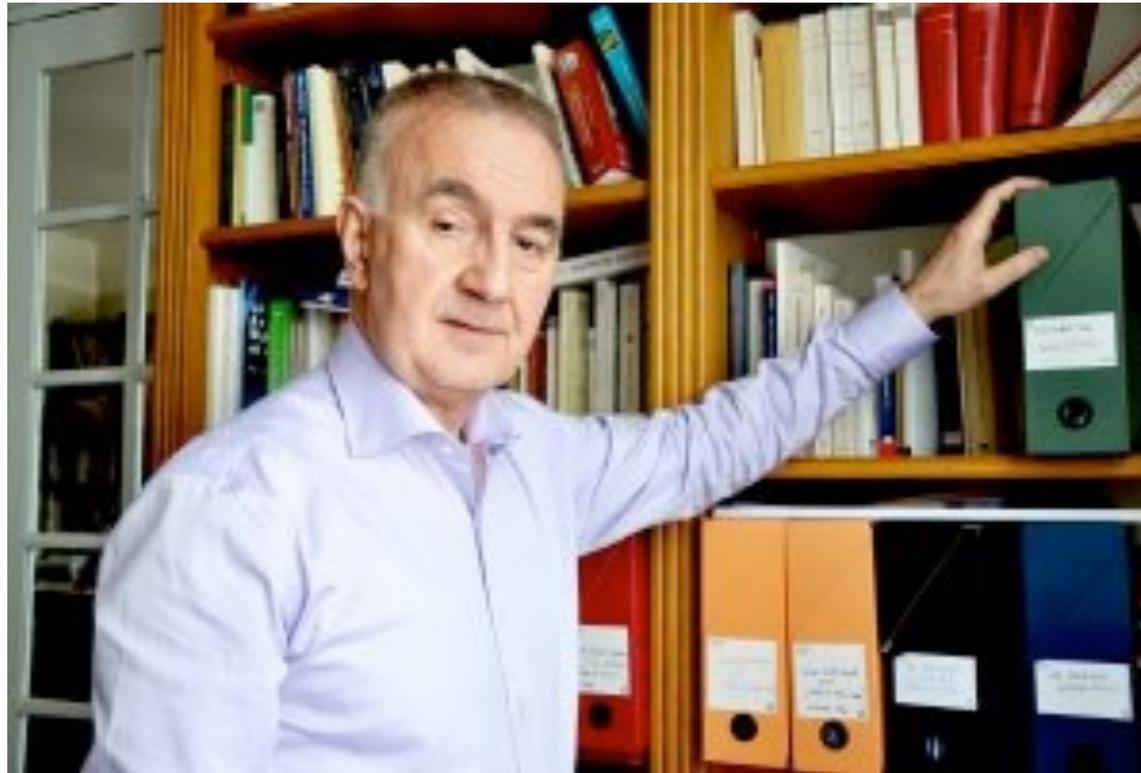




DÉLÈGUE

"PEUPLE"
CITOYEN.NE

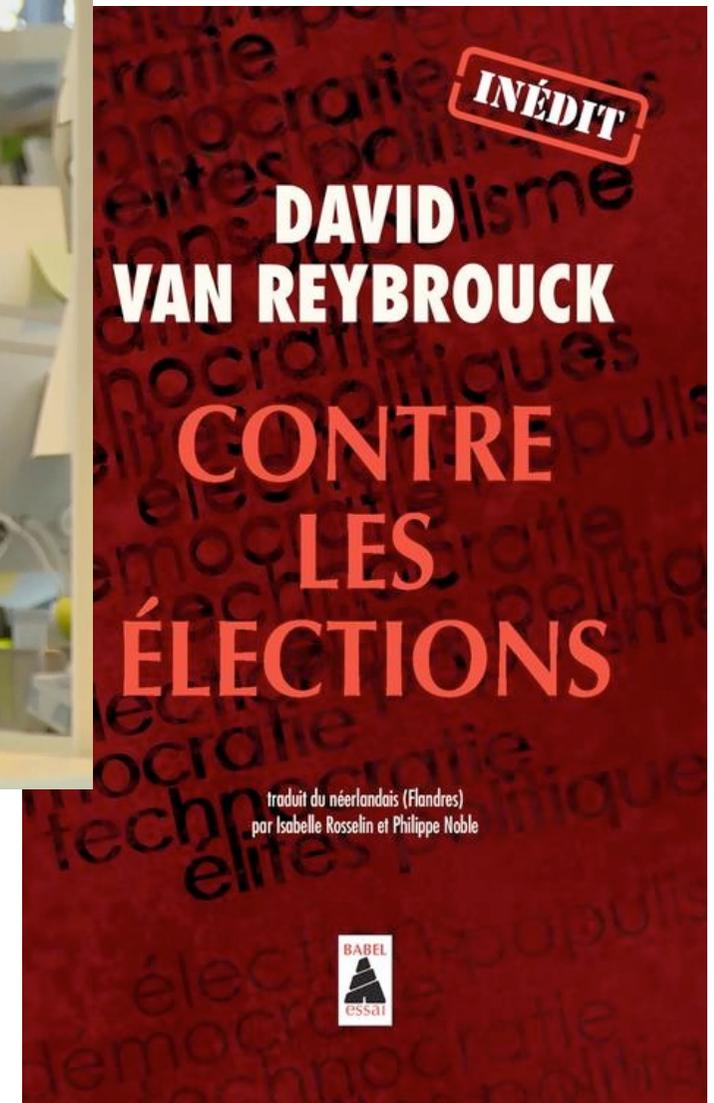
INDIVIDUS
MARCHÉ





► MEDIAPARTLIVE
#mediapartlive

DAVID VAN REYBROUCK
Historien, journaliste, romancier et auteur



Jean-Jacques Rousseau, *Du contrat social ou Principes du droit politique* (1762)

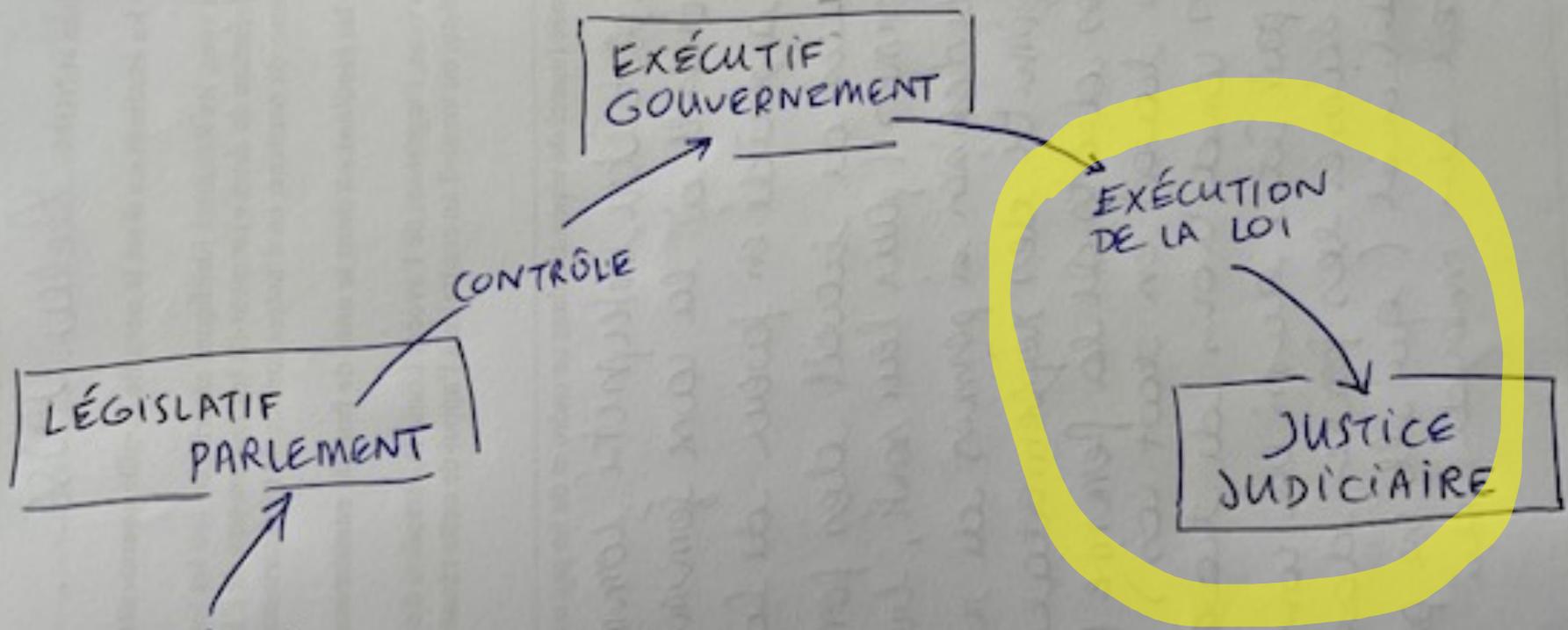
« A prendre le terme dans la rigueur de l'acception, il n'a jamais existé de véritable démocratie, et il n'en existera jamais. Il est contre l'ordre naturel que le grand nombre gouverne et que le petit soit gouverné. On ne peut imaginer que le peuple reste incessamment assemblé pour vaquer aux affaires publiques, et l'on voit aisément qu'il ne saurait établir pour cela des commissions, sans que la forme de l'administration change. ... C'est l'ordre le meilleur et le plus naturel que les plus sages gouvernent la multitude, quand on est sûr qu'ils la gouverneront pour son profit et non pour le leur. »



Jean-Jacques Rousseau, *Du contrat social ou Principes du droit politique* (1762)

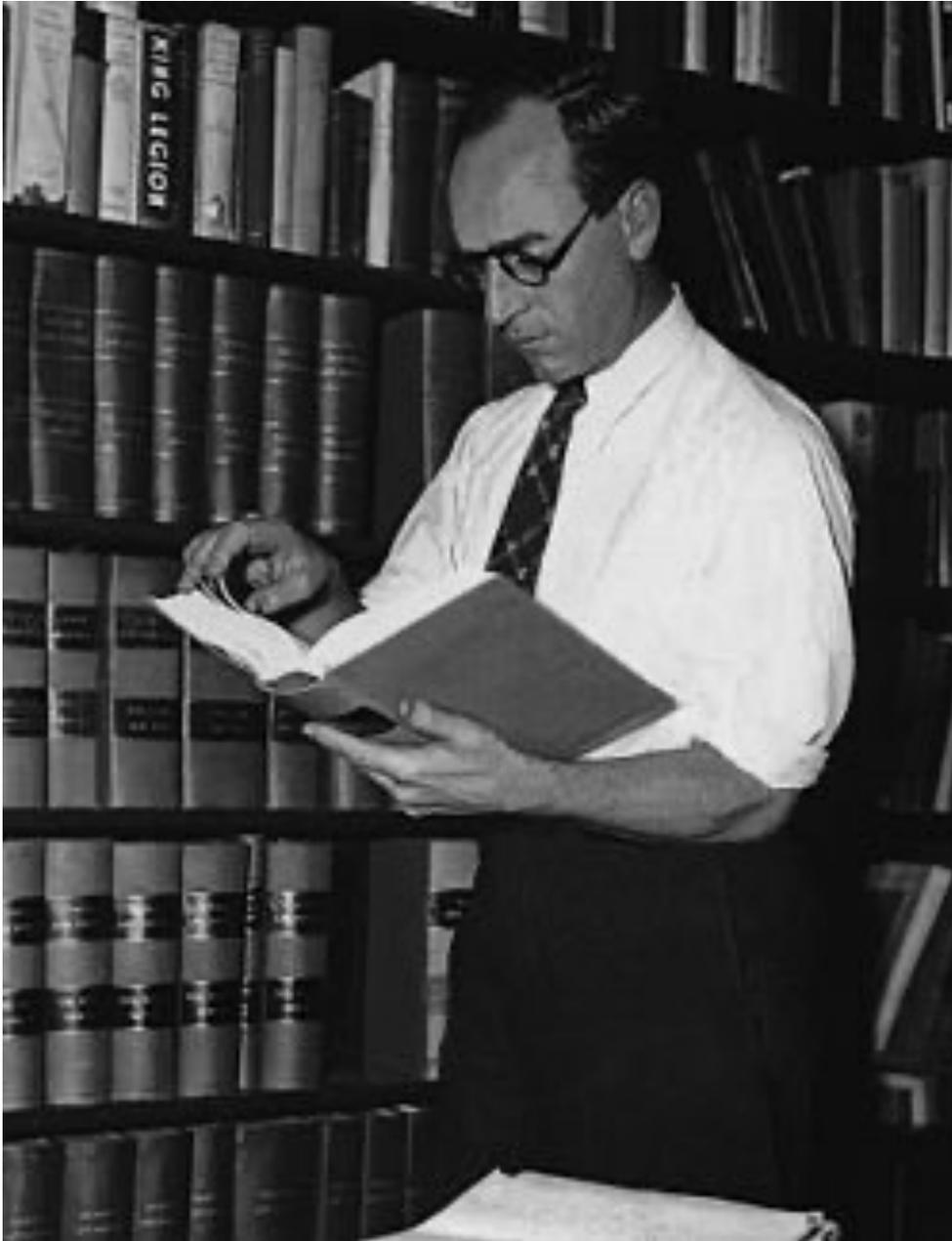
« Quand le choix et le sort se trouvent mêlés, le premier doit remplir les places qui demandent des talents propres, telles que les emplois militaires: l'autre convient à celles où suffisent le bon sens, la justice, l'intégrité, telles que les charges de judicature; parce que, dans un état bien constitué, ces qualités sont communes à tous les citoyens. »





"PEUPLE"
CITOYENNE

INDIVIDUS
MARCHÉ



1. La tradition juridique combine principes et contre-principes, règles et exceptions, ... ('tradition speaks with a forked tongue')
2. La technique des distinctions permet d'écarter l'autorité des précédents: il est toujours possible de ramener l'énonciation d'une règle aux faits de la cause qui ont amené à l'énoncé.
3. La décision judiciaire repose en définitive sur la 'situation sense' du juge
4. L'insécurité juridique est cependant compensée par des 'facteurs de stabilisation', qui découlent de la position institutionnelle qu'occupe le juge



Medicine, Black Wolf, and Little Chief

THE CHEYENNE WAY

*Conflict and Case Law
in Primitive Jurisprudence*

By

K. N. LLEWELLYN

And

E. ADAMSON HOEBEL

Norman
UNIVERSITY OF OKLAHOMA PRESS

The Common Law Tradition

Deciding Appeals

KARL N. LLEWELLYN

Professor of Law, University of Chicago



LITTLE, BROWN AND COMPANY

Boston • Toronto

1960



Contents

The Why and What of This Book 3

PART I

Deciding Appeals

The Problem and The Worry 11
Excursus on "Certainty," "Predictability," "Reckonability" 17

MAJOR STEADYING FACTORS IN OUR APPELLATE COURTS 19

1. Law-Conditioned Officials 19
2. Legal Doctrine 20
3. Known Doctrinal Techniques 21
4. Responsibility for Justice 23
5. One Single Right Answer 24
6. An Opinion of the Court 26
7. A Frozen Record from Below 28
8. Issues Limited, Sharpened, and Phrased in Advance 29
9. Adversary Argument by Counsel 29
10. Group Decision 31
11. Judicial Security and Honesty 32
12. A Known Bench 34
13. The General Period-Style and Its Promise 35
14. Professional Judicial Office 45

The Further Course of the Argument 51

Horse Sense on Steadying and Depersonizing 53

A Challenge to the Law School Skeptic 53

Ore in the Published Opinion 56

Excursus on "Sense," "Wisdom," "Justice" 59

The Common Law Tradition

Deciding Appeals

KARL N. LLEWELLYN

Professor of Law, University of Chicago



LITTLE, BROWN AND COMPANY

Boston • Toronto

1960



Contents

The Why and What of This Book 3

PART I

Deciding Appeals

The Problem and The Worry 11
Excursus on "Certainty," "Predictability," "Reckonability" 17

MAJOR STEADYING FACTORS IN OUR APPELLATE COURTS 19

1. Law-Conditioned Officials 19

2. Legal Doctrine 20

3. Known Doctrinal Techniques 21

4. Responsibility for Justice 23

5. One Single Right Answer 24

6. An Opinion of the Court 26

7. A Frozen Record from Below 28

8. Issues Limited, Sharpened, and Phrased in Advance 29

9. Adversary Argument by Counsel 29

10. Group Decision 31

11. Judicial Security and Honesty 32

12. A Known Bench 34

13. The General Period-Style and Its Promise 35

14. Professional Judicial Office 45

The Further Course of the Argument 51

Horse Sense on Steadying and Depersonizing 53

A Challenge to the Law School Skeptic 53

Ore in the Published Opinion 56

Excursus on "Sense," "Wisdom," "Justice" 59

O.W. Holmes
H. Oliphant
W.N. Hohfeld

1910-1940
Réalisme juridique

1960-1980
Activisme judiciaire

Karl N. Llewellyn

1980-...
Critical Legal
Studies
Law and Economics

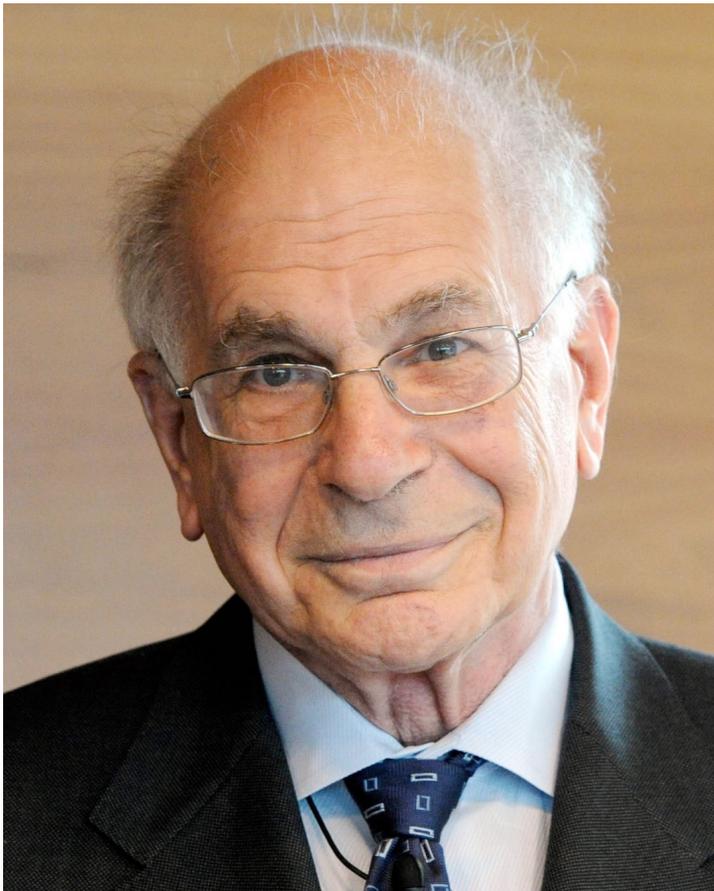
Roscoe Pound

1940-1960
« Legal Process »
reconstruction

1870-1930
Ecole classique
Interprétation littérale

3. Les failles: limites de la pensée technocratique

- i) Délibération : de Habermas à Castoriadis
- ii) Délégation : de Rousseau à Manin
- iii) Interprétation : de Montesquieu à Llewellyn
- iv) Mise en oeuvre : de Bentham à Kahneman

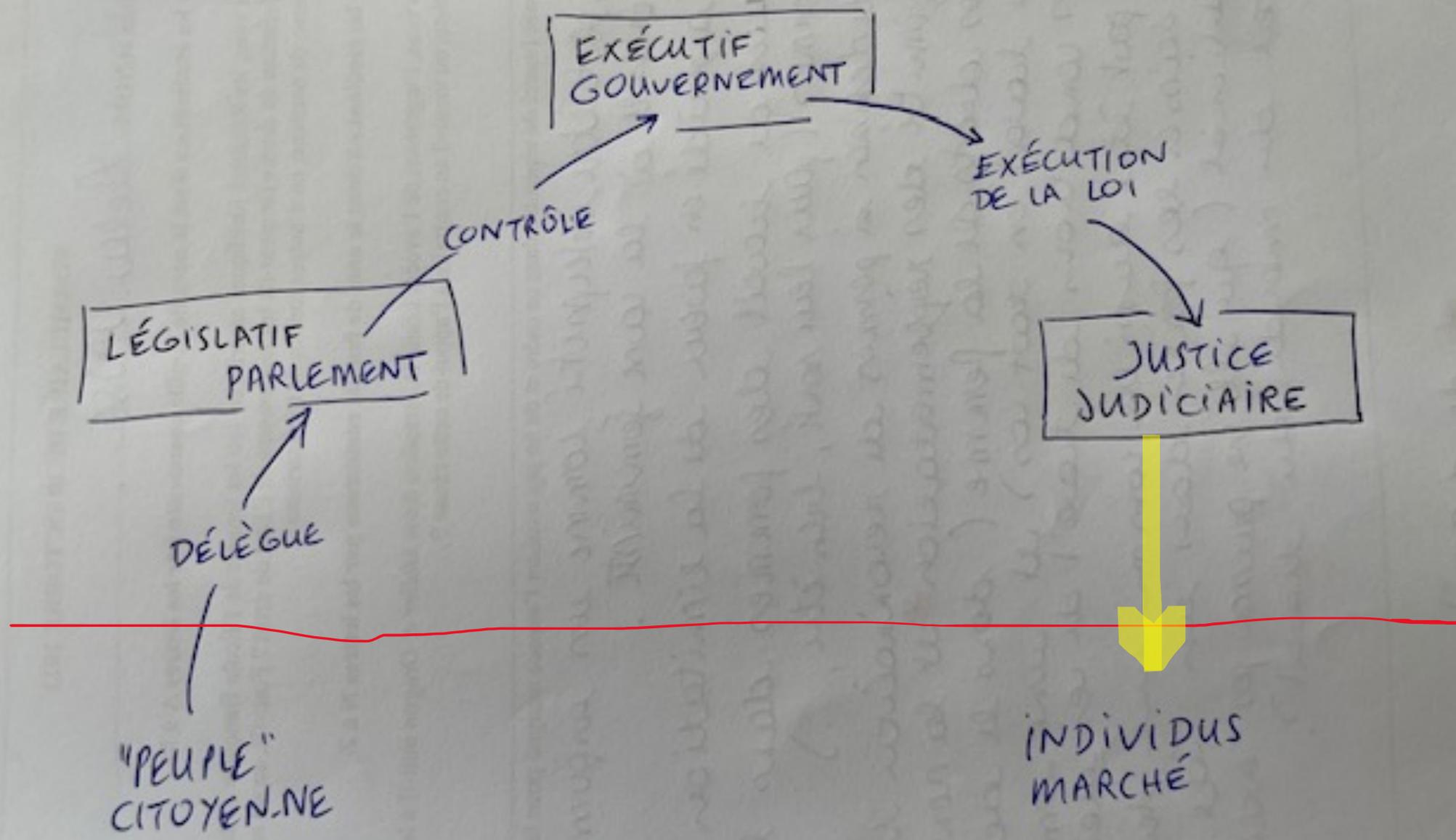


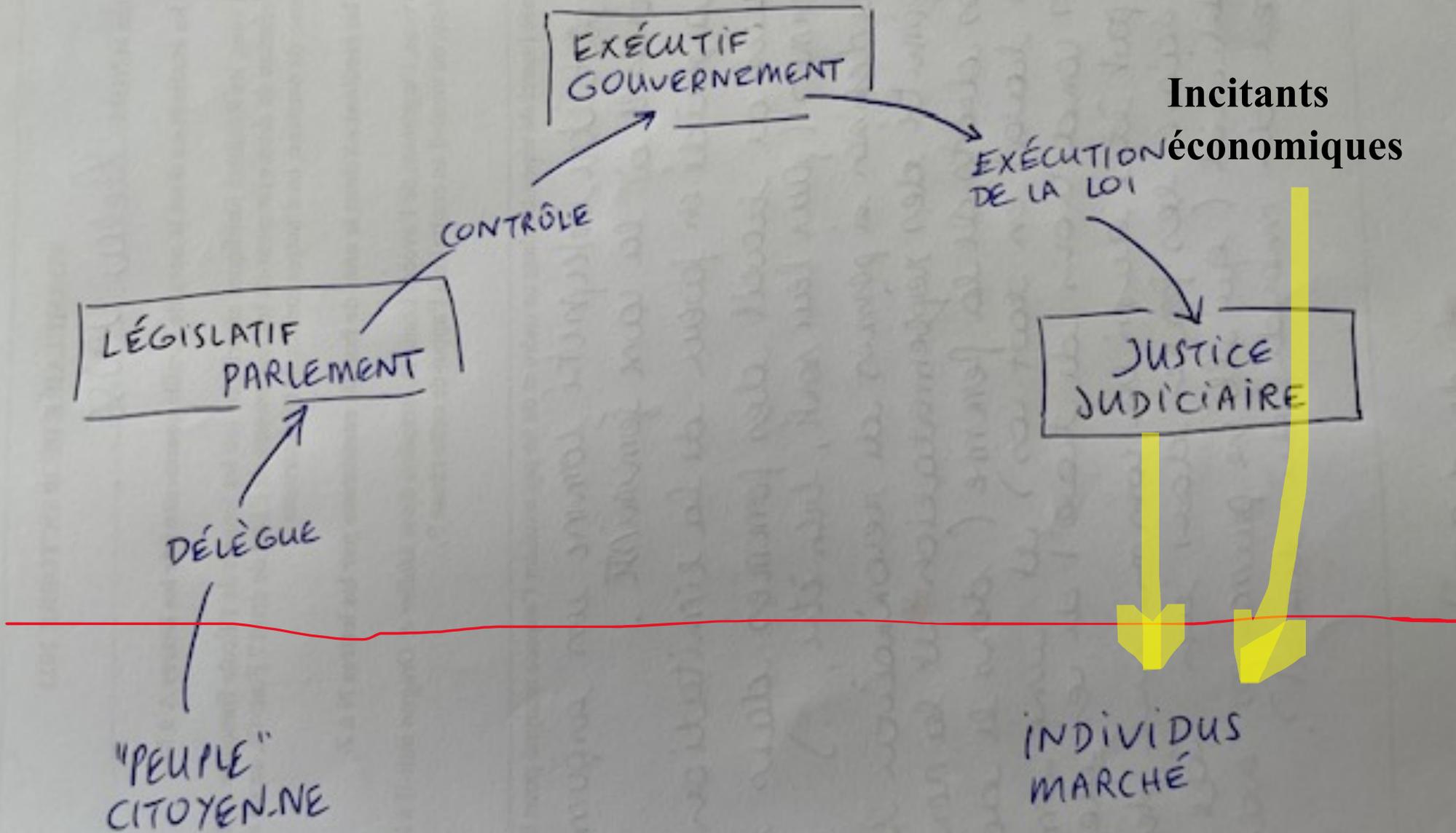
THINKING,
FAST AND SLOW



DANIEL
KAHNEMAN

WINNER OF THE NOBEL PRIZE IN ECONOMICS





**Motivations
extrinsèques**

**Incitants
économiques**

EXÉCUTIF
GOUVERNEMENT

EXECUTION
DE LA LOI

LÉGISLATIF
PARLEMENT

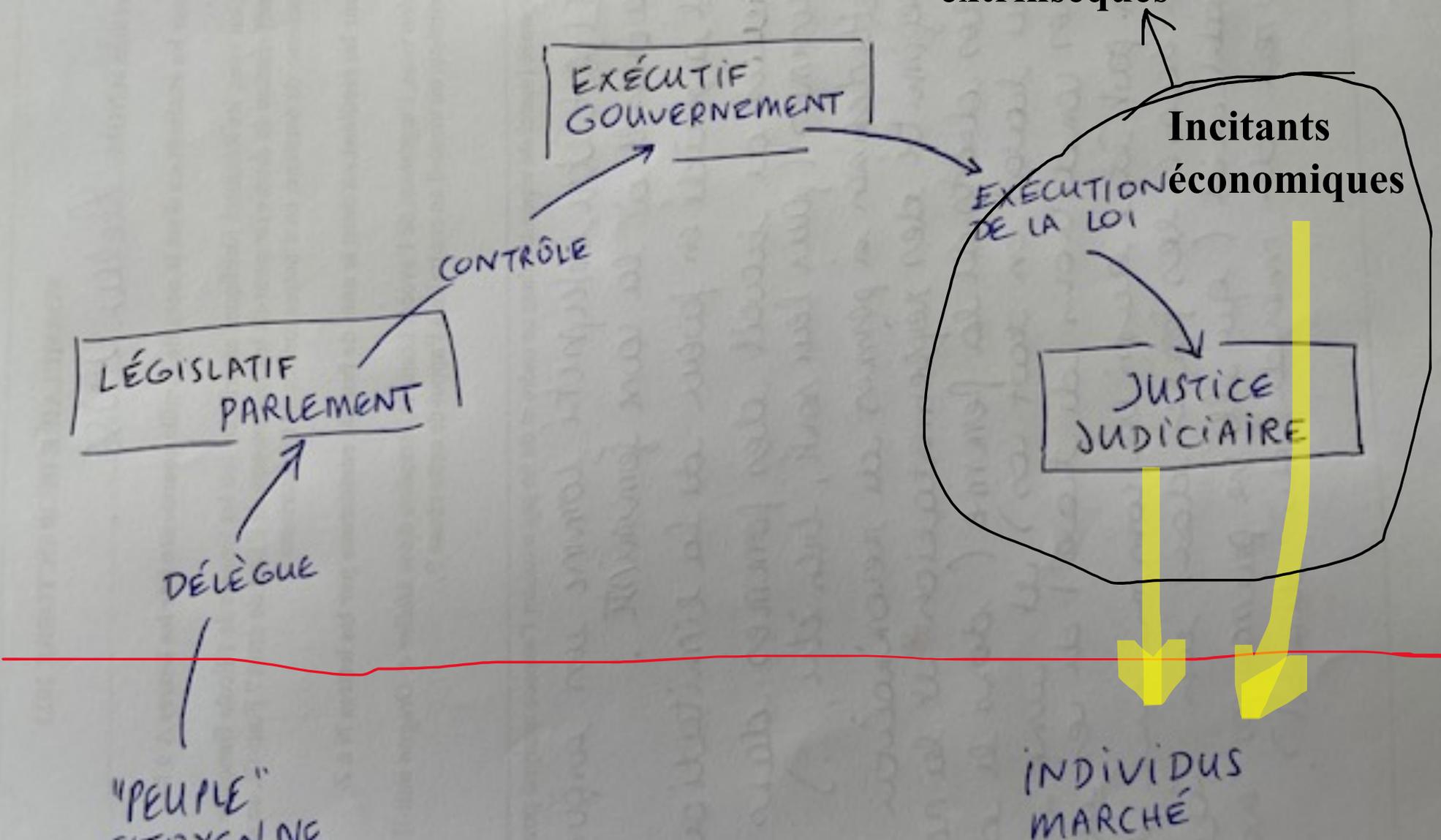
JUSTICE
JUDICIAIRE

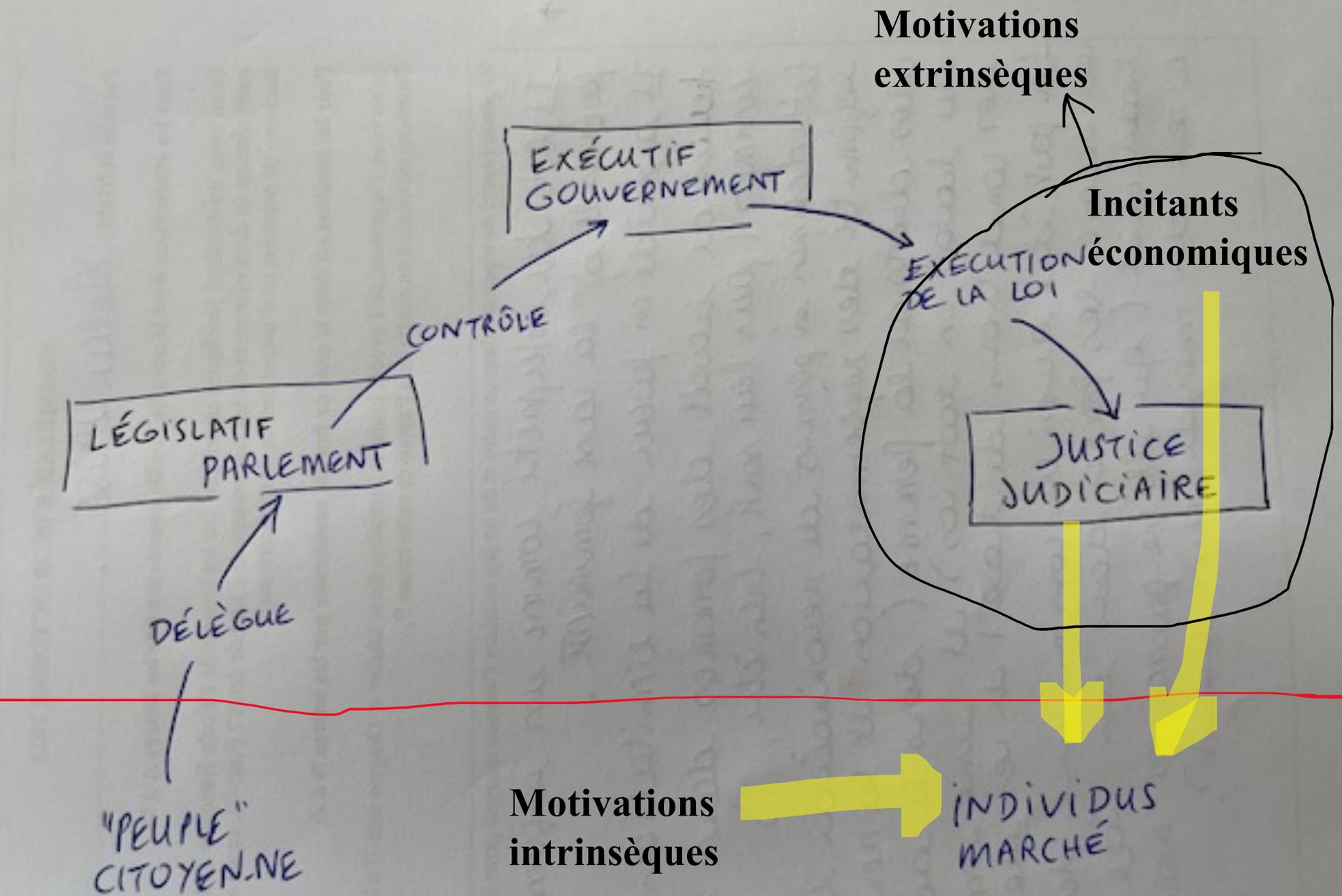
CONTRÔLE

DÉLÈGUE

"PEUPLE"
CITOYEN.NE

INDIVIDUS
MARCHÉ





4. La reconstruction: promesses de la pensée pragmatiste

- i) mobiliser l'intelligence collective
- ii) surmonter l'opposition entre le juge et la démocratie
- iii) favoriser l'expérimentation: l'individu et la société autonomes
- iv) de la démocratisation de l'Etat à la démocratisation de la société: les communs

EMILE SERVAN-SCHREIBER

SUPER COLLECTIF

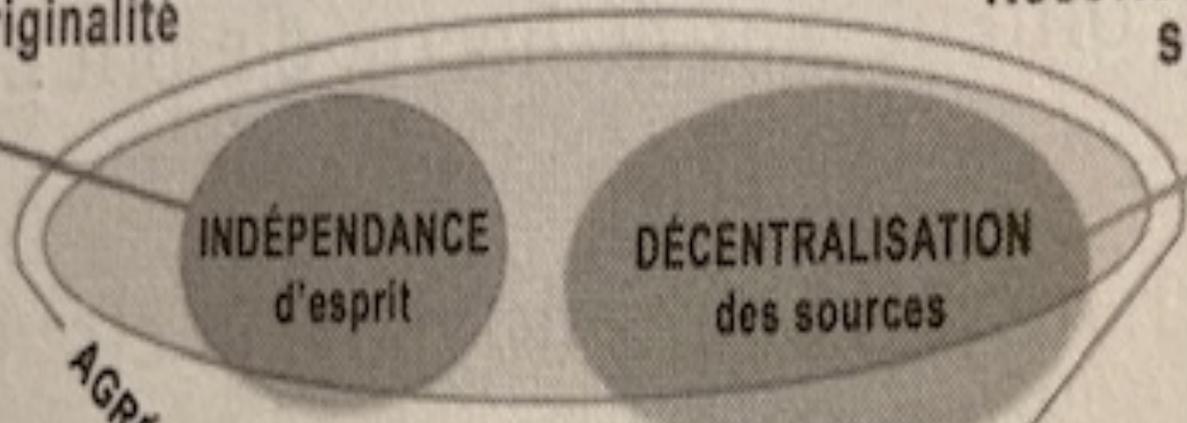
LA NOUVELLE PUISSANCE
DE NOS INTELLIGENCES

fayard

Intelligence collective

Encourager l'originalité
plutôt que le
conformisme

Récolter l'information
spécialisée sur
le terrain



AGRÉGATION OBJECTIVE



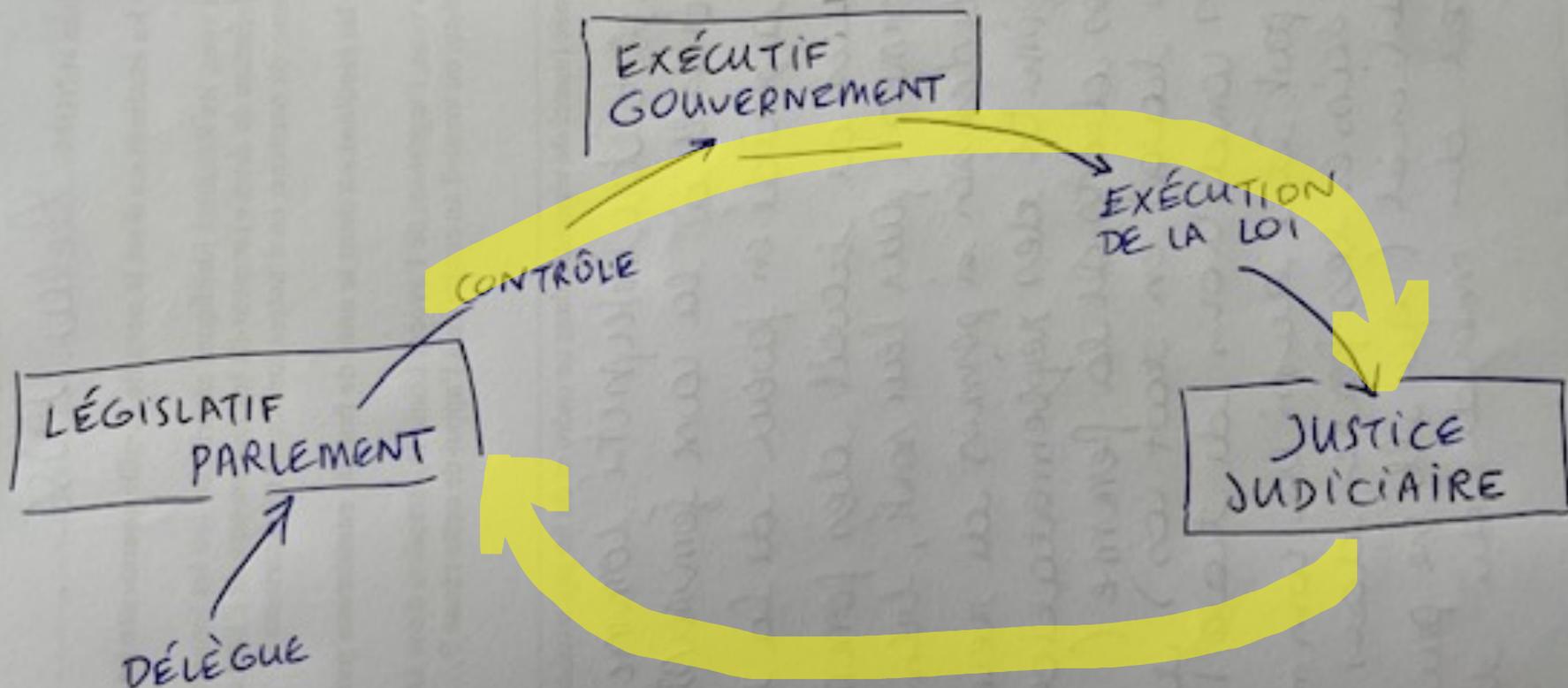
Extraire le
consensus via un
mécanisme objectif

Cultiver
la variété des
points de vue



Intelligence
Collective





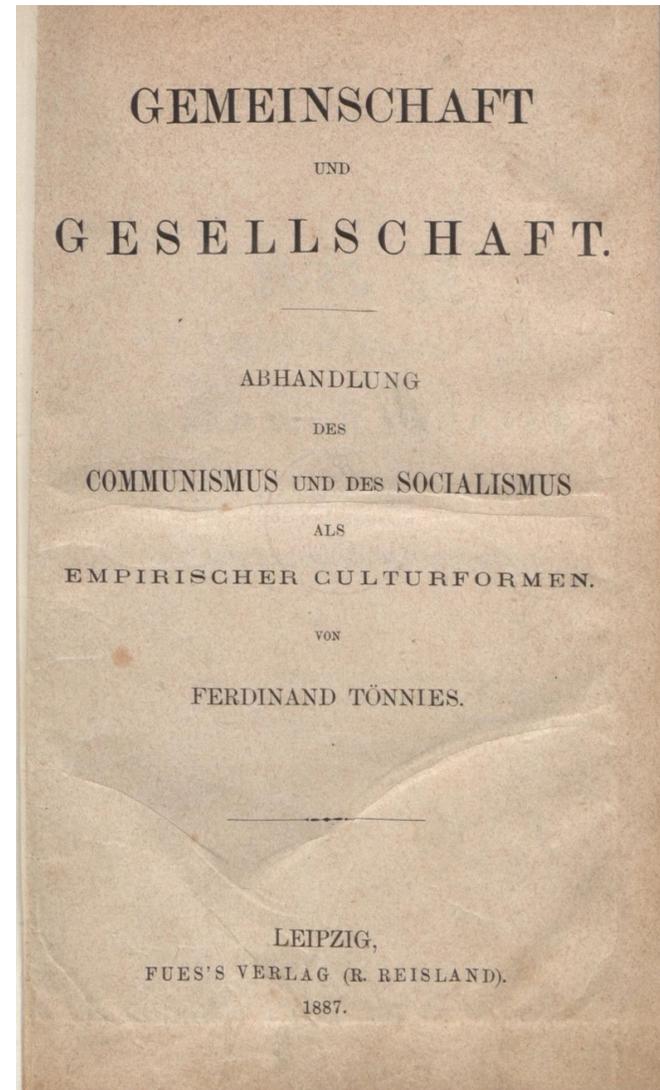
"PEUPLE"
CITOYEN.NE

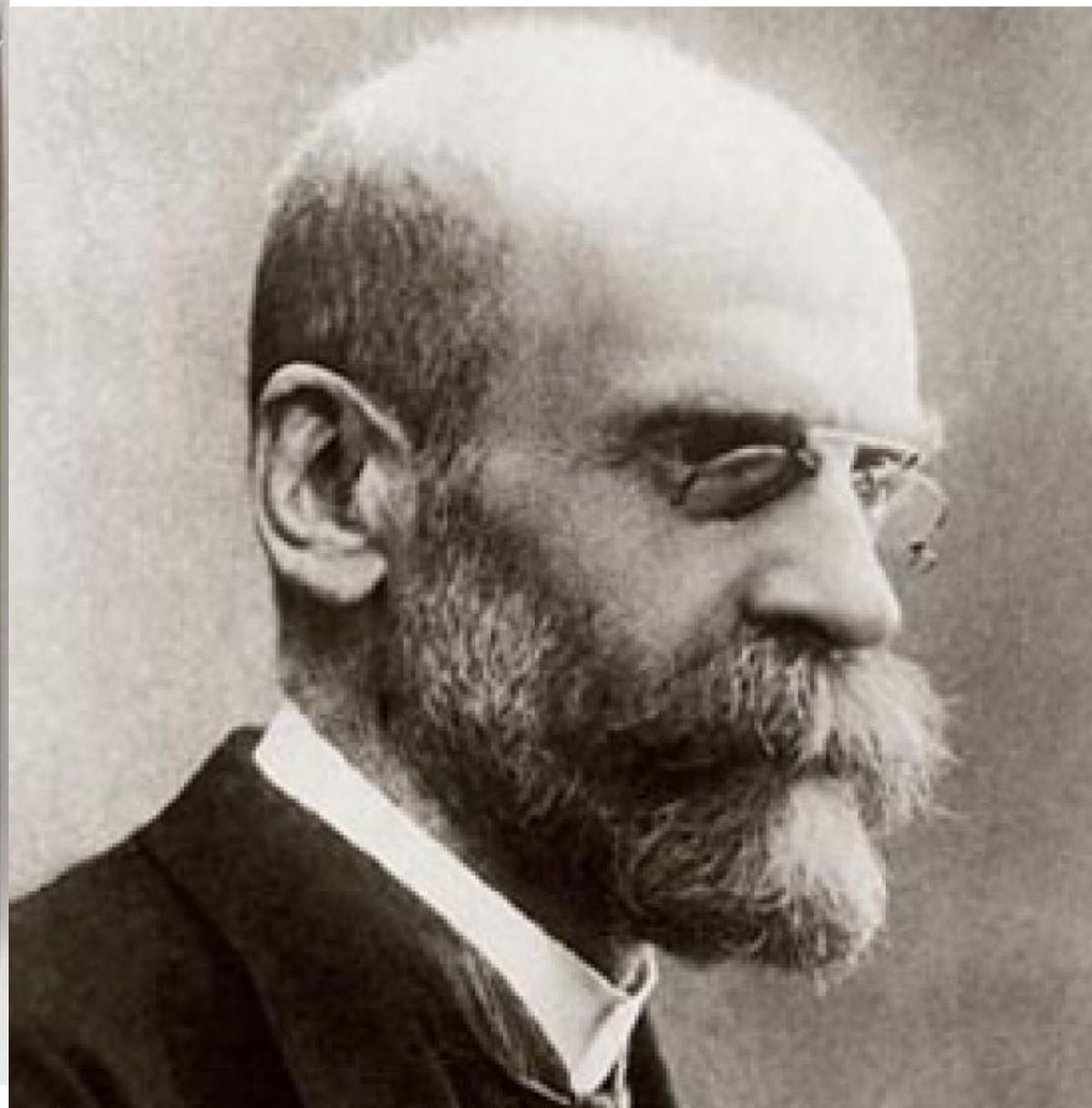
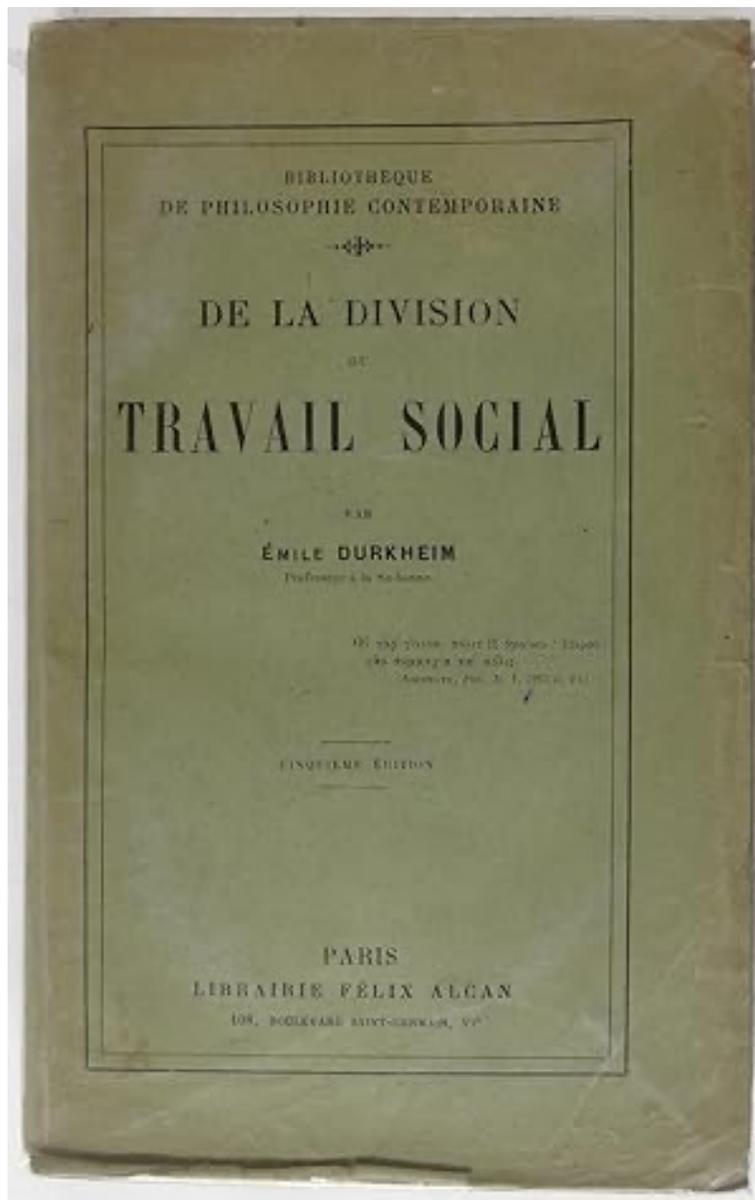
INDIVIDUS
MARCHÉ

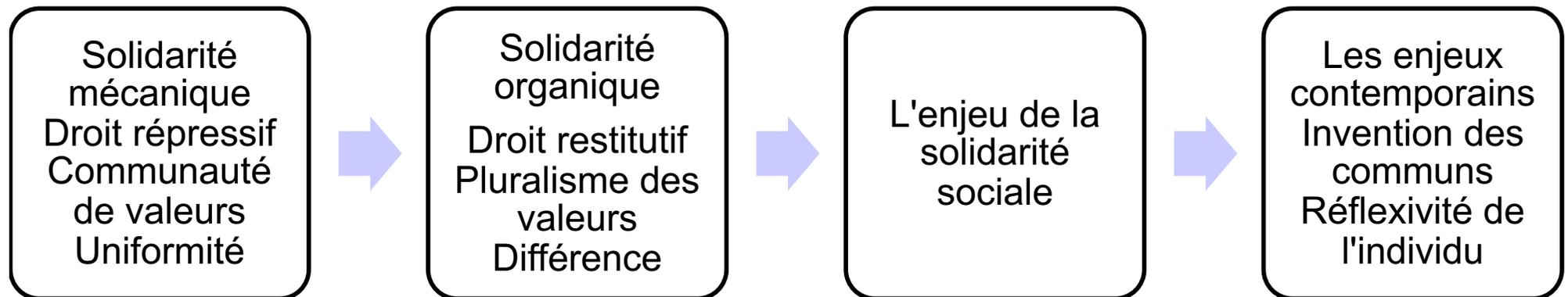
La question des communs: comment surmonter l'antinomie entre communauté (*Gemeinschaft*) et société (*Gesellschaft*), ou dépasser l'individualisme du marché?

« ...the movement of the progressive societies has hitherto been a movement *from Status to Contract* »

Sir Henry Maine, *Ancient Law* (1861)

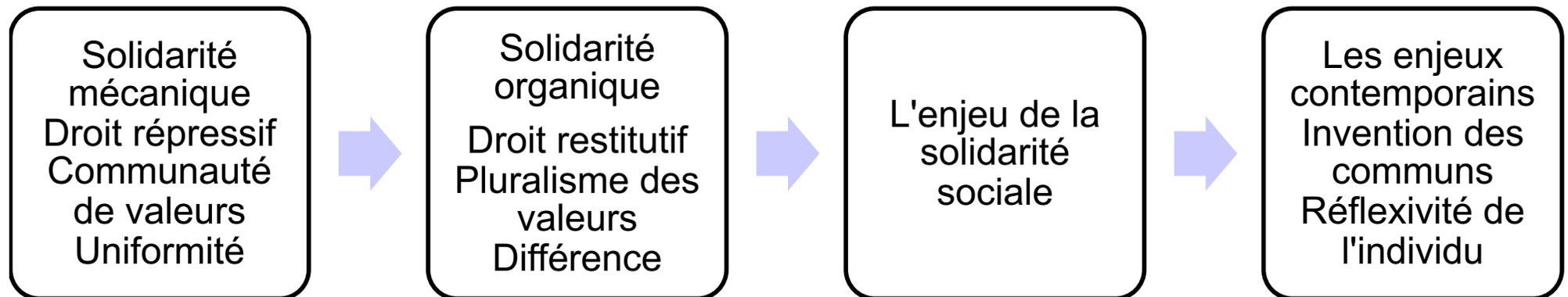






**Marchandisation
accrue et passage à
une société
capitaliste**

**Emergence de
l'Etat
providence**



SOCIÉTÉ
TRADITIONNELLE
COMMUNAUTÉ

DEFINITION

DEFINITION

DEFINITION
COMMUNITÉ

[Faint background text from a document, likely a definition of community or social structure.]

RAPPORTS ÉCONOMIQUES
RÉGIS PAR LA TRADITION

ELABORATION DE
LA LOI PAR LA COUTUME

RESPECT SANCTIONNÉ
PAR LE CONTRÔLE
SOCIAL



MARCHÉ
ANONYME
RAPPORTS FONDÉS SUR
LES PRIX
CHACUN RECHERCHE SON
INTÉRÊT

RAPPORTS ÉCONOMIQUES
RÉGIS PAR LA TRADITION

SOCIÉTÉ
TRADITIONNELLE
COMMUNAUTÉ

ELABORATION DE
LA LOI PAR LA COUTUME
RESPECT SANCTIONNÉ
PAR LE CONTRÔLE
SOCIAL

MARCHÉ
ANONYME
RAPPORTS FONDÉS SUR
LES PRIX
CHACUN RECHERCHE SON
INTÉRÊT

INSTITUTION DE
L'ÉTAT

FAIRE
LA LOI

SANCTIONNER
LE RESPECT
DE LA LOI

TRANCHER
LES LITIGES

RAPPORTS ÉCONOMIQUES
RÉGIS PAR LA TRADITION

ELABORATION DE
LA LOI PAR LA COÛTUME

RESPECT SANCTIONNÉ
PAR LE CONTRÔLE
SOCIAL

SOCIÉTÉ
TRADITIONNELLE
COMMUNAUTÉ

MARCHÉ
ANONYME
RAPPORTS FONDÉS SUR
LES PRIX
CHACUN RECHERCHE SON
INTÉRÊT

INSTITUTION DE
L'ÉTAT

FAIRE
LA LOI

SANCTIONNER
LE RESPECT
DE LA LOI

TRANCHER
LES LITIGES

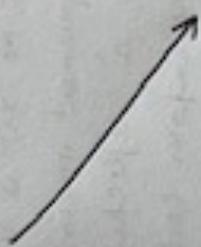
RAPPORTS ÉCONOMIQUES
RÉGIS PAR LA TRADITION

ELABORATION DE
LA LOI PAR LA COUTUME

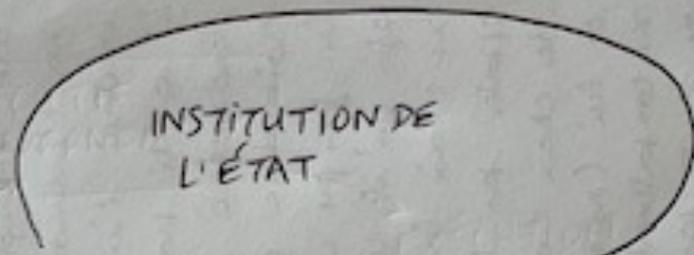
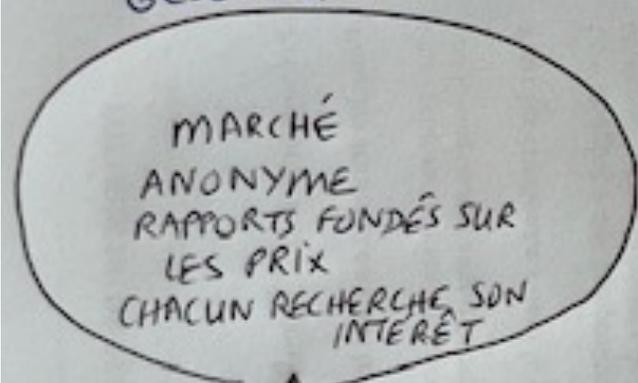
RESPECT SANCTIONNÉ
PAR LE CONTRÔLE
SOCIAL

SOCIÉTÉ
TRADITIONNELLE
COMMUNAUTÉ

COMMUNS
PAR L'AUTO-DÉTERMINATION
(vs. LA TRADITION)



GESELLSCHAFT

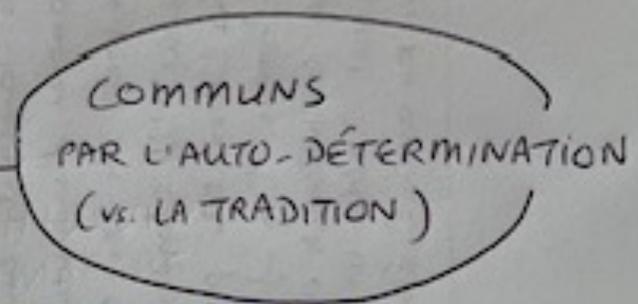
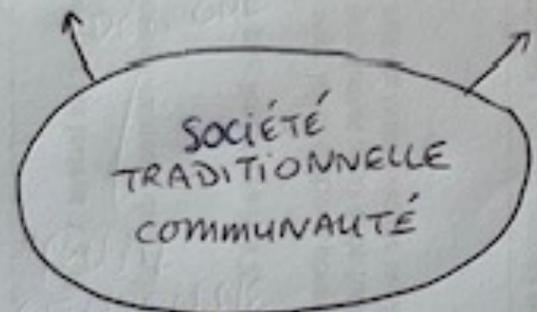


FAIRE LA LOI — SANCTIONNER LE RESPECT DE LA LOI — TRANCHER LES LITIGES

RAPPORTS ÉCONOMIQUES RÉGIS PAR LA TRADITION

ELABORATION DE LA LOI PAR LA COUTUME

RESPECT SANCTIONNÉ PAR LE CONTRÔLE SOCIAL



GEMEINSCHAFT

GEMEINWESEN