

AMPHI
LMD

COURS D'INTRODUCTION HISTORIQUE AU DROIT ET D'HISTOIRE DES INSTITUTIONS

LICENCE 1

Éric Gasparini
Éric Gojosso

11^e édition 2021-2022

Éric Gasparini

Agrégé des facultés de droit, est Professeur à l'université d'Aix-Marseille. Il dirige l'École doctorale Sciences juridiques et politiques - ED 67 (Aix-Marseille Université).

Éric Gojoso

Agrégé des facultés de droit, est Professeur à l'université de Poitiers et Doyen honoraire de la faculté de droit et des sciences sociales de Poitiers. Il dirige le Collège des écoles doctorales de Poitiers (Université de Poitiers et ISAE-ENSMA).

Suivez-nous sur



www.gualino.fr

Contactez-nous gualino@lextenso.fr



© 2021, Gualino, Lextenso
1, Parvis de La Défense
92044 Paris La Défense Cedex
ISBN 978 - 2 - 297 - 13352 - 4

AMPHI
LMD

COURS D'INTRODUCTION HISTORIQUE AU DROIT ET D'HISTOIRE DES INSTITUTIONS

Éric Gasparini
Éric Gojosso

11^e édition 2021-2022

 *Gualino* un savoir-faire de
 **Lextenso**

AMPHI LMD

La collection Amphi LMD permet aux étudiants de Licence (L1, L2 et L3), d'acquérir l'ensemble des connaissances d'une matière en conformité avec le cours dispensé en amphi.

Chaque livre :

- développe des connaissances approfondies sur la matière juridique traitée ;
- permet une accessibilité immédiate à une information approfondie.

Dans la même collection

Licence 1

- Cours de Droit des personnes et de la famille, Clara Bernard-Xémard, 7^e éd. 2021.
- Cours d'Introduction générale au Droit, Marjorie Brusorio-Aillaud, 2^e éd. 2020.
- Cours de Droit constitutionnel et des Institutions de la V^e République, Carolina Cerda-Guzman, 6^e éd. 2020.

Licence 2

- Cours de Droit des obligations, Lionel Andreu et Nicolas Thomassin, 6^e éd. 2021.
- Cours de Droit des biens, Lionel Andreu et Nicolas Thomassin, 1^{er} éd. 2021
- Cours de Droit administratif général, Xavier Braud, 4^e éd. 2020.
- Cours de Droit pénal général, Patrick Kolb et Laurence Leturmy, 6^e éd. 2020.

Licence 3

- Cours de Droit commercial, Iony Randrianirina, 2^e éd. 2020.

Licence 3, Master 1, Master 2

- Cours de Droit des libertés fondamentales, Yannick Lécuyer et Félicien Lemaire, 1^{er} éd. 2021
- Cours de Droit administratif des biens, Xavier Braud, 2^e éd. 2020.
- Cours de Procédure civile, Marie-Cécile Lasserre, 2^e éd. 2020.
- Cours de Droit des entreprises en difficulté, Giulio Cesare Giorgini, 3^e éd. 2020.
- Cours de Droit des sûretés, Dimitri Nemtchenko, 1^{er} éd. 2019-2020.
- Cours de Droit international privé, Carine Brière, 1^{er} éd. 2017-2018.
- Cours de Droit général des Sociétés, Dominique Vidal et Kevin Luciano, 2^e éd. 2016-2017.
- Cours de Droit spécial des Sociétés, Dominique Vidal et Kevin Luciano, 2^e éd. 2016-2017.

Chez le même éditeur

- Amphi LMD
- Mémentos
- Exos LMD
- Méthodo LMD
- Carrés Rouge
- Annales corrigées et commentées
- Master
- En Poche
- Droit Expert
- Droit en poche
- Petit Lexique
- Hors collection

Plan de cours

Introduction	21
Chapitre préliminaire : L'héritage institutionnel de l'Antiquité	25
Section 1 : La tradition romaine	25
I - Le droit de la République	26
A - La loi des XII Tables	26
B - Le phénomène législatif	27
C - Les autres sources du droit	28
II - Le droit de l'Empire	29
A - Le processus de centralisation juridique	29
B - Les limites du processus de centralisation juridique	32
Section 2 : La tradition chrétienne	33
I - La « révolution chrétienne »	33
II - Les effets juridiques de la « révolution chrétienne »	34
A - La christianisation de l'Empire	34
B - La romanisation de l'Église	35

Partie 1 : Les institutions du Haut Moyen Âge (v^e-x^e siècle)

Titre 1 : Le pouvoir et l'administration

Chapitre 1 : Les Mérovingiens : une royauté germanique	47
Section 1 : Une conception personnelle du pouvoir	47
I - Une royauté patronale et patrimoniale	47
II - Les apports romain et chrétien	49
Section 2 : Les moyens du gouvernement royal	50
I - Des prérogatives royales sommaires	50
II - Une administration peu développée	51

Chapitre 2 : Les Carolingiens ou l'imparfaite renaissance de l'État 57

Section 1 : Une conception chrétienne du pouvoir	57
I - Une royauté sacrée et impériale	58
II - Le ministère royal.....	59
Section 2 : Le poids des traditions germaniques	59
I - Le partage du royaume : une patrimonialité persistante.....	60
II - La dévolution du pouvoir : la combinaison de l'hérédité et de l'élection	60
III - La généralisation des liens personnels.....	61
Section 3 : Une administration réorganisée	62
I - L'administration centrale.....	62
II - L'administration locale.....	63

Titre 2 : Le droit et la justice

Chapitre 3 : Des sources plurielles 67

Section 1 : Les lois nationales	67
I - Le système de la personnalité des lois	67
A - La détermination de la loi personnelle	68
B - Le règlement des conflits de lois	69
II - Les compilations des rois barbares	69
A - Les recueils de droit romain	70
B - Les lois barbares	70
Section 2 : La législation royale	72
I - L'époque mérovingienne.....	72
II - L'époque carolingienne	73
Section 3 : Le droit canonique	74
I - L'institution ecclésiastique.....	74
II - Les normes religieuses.....	75

Chapitre 4 : Une justice primitive 79

Section 1 : L'organisation juridictionnelle	79
I - Le <i>mallus</i>	79

II - Les tribunaux particuliers	80
A - Le Tribunal du palais	80
B - Les tribunaux d'exception	81
Section 2 : Le procès	82
I - La procédure privée	82
A - Les preuves	82
B - Le jugement	84
II - La procédure publique	84

Partie 2 : Les institutions du Bas Moyen Âge (x^e-xv^e siècle)

Titre 1 : Le pouvoir et l'administration (x^e-xiii^e siècle)

Chapitre 1 : L'ordre féodal 91

Section 1 : La domination seigneuriale	92
I - La seigneurie banale	92
A - Les hommes sous la dépendance seigneuriale	92
B - Le ban seigneurial	93
II - La seigneurie foncière	94
A - La réserve seigneuriale	94
B - Les tenures	94
Section 2 : La dépendance féodale	95
I - La vassalité	95
A - Hommage et serment de fidélité	95
B - Des obligations inégales	96
II - Le fief	97
A - Le fief, condition de l'engagement vassalique	97
B - La patrimonialité du fief	99

Chapitre 2 : Les structures rivales 105

Section 1 : La royauté capétienne	105
I - La singularité royale	106
A - Le sacre et l'hérédité dynastique	106
B - Le gouvernement du royaume	107

II - La royauté capétienne et l'ordre féodal	110
A - Le roi, prince territorial parmi d'autres	110
B - La suzeraineté du roi de France	111
Section 2 : L'Église et les villes	116
I - L'Église face à la féodalité	116
A - La régulation de la violence féodale	116
B - La réforme grégorienne	118
II - La renaissance urbaine	121
A - Le mouvement urbain	121
B - L'organisation urbaine	122
Titre 2 : Le pouvoir et l'administration (XIII^e-XV^e siècle)	
<hr/>	
Chapitre 3 : L'affirmation progressive de la souveraineté royale	127
<hr/>	
Section 1 : « Le roi empereur en son royaume » : la dimension internationale	127
I - L'indépendance du roi vis-à-vis de l'empereur germanique	127
A - Les prétentions impériales à l'hégémonie	127
B - La défense de l'indépendance capétienne	128
II - L'indépendance du roi de France vis-à-vis du Pape	129
A - Le conflit entre Philippe le Bel et Boniface VIII	130
B - Le Gallicanisme et la Pragmatique Sanction de Bourges	131
Section 2 : « Le roi empereur en son royaume » : la dimension nationale	132
I - Le déploiement de la souveraineté royale	132
A - L'agrandissement du domaine royal	132
B - « Li rois est souverain par-dessus tout »	133
II - Des auxiliaires mieux adaptés	134
A - L'administration centrale	134
B - Les états généraux ou l'organe consultatif de la monarchie	135
C - L'administration territoriale : baillis et sénéchaux	137
<hr/>	
Chapitre 4 : La réglementation de la succession royale	141
<hr/>	
Section 1 : La masculinité	141
I - L'exclusion des femmes et des descendants par les femmes	141
A - Le cas de 1316	141

B - Le cas de 1328	142
II - La Loi salique	143
Section 2 : Statut de la couronne et inaliénabilité du domaine royal	144
I - La continuité royale et l'indisponibilité de la couronne	145
A - Continuité royale et instantanéité de la succession	145
B - L'indisponibilité de la couronne	146
II - L'inaliénabilité du domaine royal	147
Titre 3 : Le droit et la justice	
Chapitre 5 : Le triomphe du pluralisme juridique	155
Section 1 : La primauté de la coutume	155
I - La formation des coutumes territoriales	156
II - Le ressort coutumier	157
III - La connaissance des coutumes	158
A - Une preuve difficile	159
B - Les coutumiers privés	159
IV - L'emprise royale sur les coutumes	161
A - Un rôle régulateur lentement affirmé	161
B - La rédaction des coutumes	163
Section 2 : L'apogée du droit canonique	165
I - Les grandes compilations	166
A - Décret de Gratien	166
B - Les recueils de décrétales	166
II - L'apport du droit canonique	167
Section 3 : La renaissance du droit romain	167
I - La « redécouverte » et l'apport doctrinal	168
A - Les glossateurs	168
B - Les commentateurs ou post-glossateurs	169
C - L'apport doctrinal	170
II - La pénétration en France	172
A - Le Midi	172
B - Le Nord	174
C - La division juridique de la France	175

Section 4 : L'émergence d'un droit royal	175
I - Les ordonnances royales	176
A - Le renouveau de la législation royale	176
B - L'affirmation doctrinale du pouvoir normatif royal	178
II - Les arrêts du Parlement	178
<hr/>	
Chapitre 6 : Une organisation judiciaire morcelée	185
<hr/>	
Section 1 : Les justices seigneuriales	185
I - La juridiction seigneuriale	186
A - La justice banale	186
B - La justice foncière	188
II - La juridiction féodale	188
Section 2 : Les justices urbaines	189
Section 3 : La justice ecclésiastique	190
I - L'organisation judiciaire	191
II - La compétence	191
A - Une compétence razione personae	192
B - Une compétence razione materiae	192
III - La procédure	192
A - La procédure civile	192
B - La procédure pénale	193
Section 4 : La justice royale	194
I - Les juridictions royales	194
A - La justice retenue	195
B - La justice déléguée de droit commun	196
C - Les juridictions d'exception	199
II - La procédure	200
III - La subordination des justices concurrentes	201
A - La subordination des justices seigneuriales et municipales	202
B - La subordination des justices ecclésiastiques	203

Partie 3 : Les institutions de l'Époque moderne (xvi^e-xviii^e siècle)

Titre 1 : Le pouvoir et l'administration

Chapitre 1 : La monarchie absolue 209

Section 1 : Une ascension contrariée au xvi^e siècle 210

I - Le renforcement de l'autorité monarchique 210

A - Les indices de la puissance royale 210

B - Le travail doctrinal autour de la royauté 211

C - Le roi « Très Chrétien » : le Concordat de Bologne 212

II - Les guerres de religion et la contestation doctrinale de la monarchie absolue 212

A - Le « temps des troubles » 212

B - Les idées monarchomaques 215

Section 2 : La consécration de la monarchie absolue 216

I - L'apport de Jean Bodin à la théorie absolutiste 217

A - La conceptualisation de la souveraineté 217

B - La préférence monarchique 218

II - La monarchie absolue de droit divin 219

A - Le parachèvement de la théorie absolutiste 219

B - L'omnipotence royale et ses limites internes 219

Chapitre 2 : Les lois fondamentales : Constitution coutumière du royaume 225

Section 1 : Les règles successorales, entre précision et réitération .. 225

I - Le principe de catholicité 226

II - L'indisponibilité 227

Section 2 : Le statut du domaine 228

I - L'inaliénabilité du domaine fixe 228

II - Les aménagements du principe 229

Chapitre 3 : Un gouvernement modernisé 233

Section 1 : Le gouvernement central 233

I - Les ministres 233

A - Le chancelier 234

B - Les secrétaires d'État	234
C - Le contrôleur général des finances	235
II - Le Conseil du roi	236
A - Le Conseil jusqu'au milieu du XVII ^e siècle	236
B - Les réformes « louis-quatorziennes »	237
C - L'avatar de la polysynodie	238
Section 2 : Les instances représentatives	239
I - Les états généraux	239
II - Les assemblées de notables	240
<hr/>	
Chapitre 4 : Des disparités dans la fonction publique et l'administration territoriale	243
<hr/>	
Section 1 : Une fonction publique hétéroclite	243
I - Les officiers	243
A - La vénalité des charges	244
B - Les conséquences de la vénalité et de la patrimonialité	245
II - Les commissaires et les fonctionnaires	245
Section 2 : Les représentants du roi	246
I - Les gouverneurs	246
II - Les intendants	247
Section 3 : Les collectivités locales	249
I - Les organes provinciaux	249
A - Les états provinciaux	249
B - Les assemblées provinciales	250
II - Les structures municipales et rurales	251
Titre 2 : Le droit et la justice	
<hr/>	
Chapitre 5 : Le primat des lois du roi	255
<hr/>	
Section 1 : La diversité des actes normatifs	255
I - Les lettres patentes	255
A - Les grandes lettres patentes	256
B - Les petites lettres patentes	256
II - Les ordonnances sans adresse ni sceau	256
III - Les arrêts du Conseil du roi	257

IV - Les lettres closes	257
Section 2 : La procédure d'élaboration	257
I - L'initiative et la rédaction	258
II - La vérification des lettres patentes	258
A - La vérification en chancellerie : l'audience du sceau	258
B - La vérification en cour souveraine : l'enregistrement	259
III - L'opposition aux lettres patentes	260
Section 3 : L'extension du domaine de la législation royale	261
I - Les ordonnances de réformation	261
II - Les ordonnances de codification	262
A - Les ordonnances de Louis XIV	262
B - Les ordonnances de Louis XV	263
<hr/>	
Chapitre 6 : Le recul des sources non législatives	265
Section 1 : La coutume	265
I - La réformation des coutumes	266
II - Le droit commun coutumier	267
Section 2 : Les droits savants	269
I - Le droit romain	269
A - La seconde renaissance du droit romain	269
B - Une autorité variable	271
II - Le droit canonique	272
A - La réception formelle	272
B - L'apparition d'un droit ecclésiastique national	273
Section 3 : L'activité normative des cours souveraines	274
I - La jurisprudence	274
II - Les arrêts de règlement	275
<hr/>	
Chapitre 7 : Une organisation judiciaire complexe	281
Section 1 : La justice concédée	281
I - Les justices seigneuriales	281
II - Les justices municipales	283
III - Les justices ecclésiastiques	284

Section 2 : La justice déléguée de droit commun	285
I - Les prévôtés ou vigueries	285
II - Les bailliages ou sénéchaussées	285
III - Les présidiaux et les grands bailliages	286
IV - Les parlements et conseils souverains	287
Section 3 : La justice déléguée d'exception	290
I - Les juridictions relevant du parlement	290
A - Les tribunaux de la Table de marbre	290
B - Les justices consulaires	291
II - Les juridictions souveraines	291
Section 4 : La justice retenue	292
I - La justice personnelle du roi	293
II - Le Conseil du roi	293
III - Le jugement par commissaires	295
A - Les commissions extraordinaires	295
B - Les commissions ordinaires	296
<hr/> Chapitre 8 : Une procédure perfectible	301
<hr/> Section 1 : La procédure civile	301
Section 2 : La procédure criminelle	302
Titre 3 : La crise de l'Ancien Régime	
<hr/> Chapitre 9 : Des facteurs multiples	307
<hr/> Section 1 : La contestation idéologique	307
I - Le libéralisme aristocratique	307
II - Le despotisme éclairé	309
III - Le républicanisme	309
Section 2 : L'opposition parlementaire	310
I - Un conflit ancien	311
II - Un conflit perdurable	313
A - Une opposition systématisée	314
B - Les réactions velléitaires de la monarchie	316

Section 3 : L'échec des tentatives de réforme	319
I - Les réformes économiques	319
A - La libéralisation du commerce	319
B - La libéralisation du travail	320
C - La suppression de la corvée royale	320
II - La réforme administrative	321
III - La réforme fiscale	322

Partie 4 : Les institutions de la Révolution et de l'Empire (1789-1815)

Titre 1 : Le pouvoir et l'administration

Chapitre 1 : La quête d'un nouveau régime 337

Section 1 : L'instabilité constitutionnelle (1789-1799)	337
I - La monarchie constitutionnelle	338
A - Les États généraux	338
B - La Déclaration des Droits de l'Homme et du Citoyen	339
C - La Constitution du 3 septembre 1791	340
II - La République jacobine	342
A - Les débuts de la Convention	343
B - La Constitution de l'an I	344
C - Le gouvernement révolutionnaire	345
III - La République conservatrice	346
A - La Convention thermidorienne	346
B - Le Directoire	347
Section 2 : Le césarisme moderne (1799-1815)	349
I - La Constitution de l'an VIII et le Consulat	349
II - Le Premier Empire	351
A - L'établissement du régime impérial	352
B - Les Cent Jours	352

Chapitre 2 : Une nouvelle organisation administrative locale 355

Section 1 : Un effort de rationalité (1789-1799)	355
---	-----

I - Les réformes de la Constituante : vers l'autonomie locale	355
A - L'innovation départementale	356
B - La Révolution municipale	357
II - Le retour de la centralisation et les aménagements du Directoire	358
Section 2 : Hiérarchie et centralisation (1799-1815)	359
I - Le département	359
II - La commune	360
Titre 2 : Le droit et la justice	
<hr/>	
Chapitre 3 : Un droit sous emprise étatique	367
<hr/>	
Section 1 : La souveraineté de la loi	367
I - Le légicentrisme	367
II - L'effacement des sources concurrentes	369
A - Les coutumes et le droit romain	369
B - La jurisprudence.....	370
C - Le règlement	371
Section 2 : La codification	372
I - La codification révolutionnaire	372
A - Le succès de la codification pénale	372
B - L'échec de la codification civile	373
II - La codification napoléonienne	374
A - Le Code civil	375
B - Les autres codes napoléoniens	378
<hr/>	
Chapitre 4 : Une nouvelle justice	383
<hr/>	
Section 1 : L'œuvre de la Constituante	383
I - Les principes généraux.....	383
II - Une organisation juridictionnelle rationalisée.....	384
A - La justice civile	385
B - La justice pénale	385
C - Le Tribunal de cassation	386
Section 2 : La justice révolutionnaire	387
I - La mise en place d'une législation d'exception.....	387

II - L'institution de juridictions d'exception	388
Section 3 : La réorganisation napoléonienne	389
I - L'ordre judiciaire	389
A - La justice civile	390
B - La justice criminelle	390
C - La Cour de cassation	391
II - L'ordre administratif	391
A - Les conseils de préfecture	391
B - Le Conseil d'État	392
<hr/>	
Bibliographie	393
Index	399
<hr/>	

Liste des abréviations

AEAP	Annuaire Européen d'Administration Publique
AFHIP	Association Française des Historiens des Idées Politiques
CERHIIP	Centre d'Études et de Recherches en Histoire des Institutions et des Idées Politiques
HES	Histoire, Economie & Société
MSHDB	Mémoires de la Société pour l'Histoire du Droit et des institutions des anciens pays Bourguignons, comtois et romands
Rev. hist. droit	Revue Historique de Droit français et étranger
RRJ	Revue de la Recherche Juridique – Droit prospectif

