



Les fictions du droit Kelsen, lecteur de Vaihinger

Présentation et traduction
par Christophe Bouriau

Pour Hans Kelsen, la question des conditions de validité d'une norme juridique d'une part, celle des valeurs qui sont censées inspirer et contrôler le droit positif d'autre part, sont deux questions bien distinctes. C'est la première de ces deux questions, objet de ce qu'il nomme la « théorie pure du droit », qui est au cœur de ces études centrées sur le statut des fictions juridiques – et d'abord sur la nature des fictions en général.

Cette réflexion se développe ici à travers un débat vivant avec le théoricien des fictions Hans Vaihinger, auteur de la fameuse *Philosophie du comme si* (1911). Deux questions sont particulièrement stimulantes pour tous ceux qui s'intéressent, de près ou de loin, au droit et à la philosophie du droit : 1) Comment le droit positif comme système de normes existantes peut-il trouver sa justification ultime dans une norme fondamentale fictionnelle, dans une « fiction au sens vaihingerien du terme » ? Autrement dit, comment ce qui est positif, factuel, par exemple telle loi ou telle décision de justice, peut-il trouver son fondement ultime dans quelque chose d'imaginaire, qui ne dénote rien dans la réalité ?

2) Quelle est aujourd'hui la pertinence du modèle kelsénien de validation des normes ? Comment peut-il trouver à s'appliquer de manière cohérente dans le contexte du droit européen ?

Octobre 2013 • Collection La Croisée des chemins • 102 p. • ISBN 978-2-84788-407-4 • 14 x 21,5 • 13 euros

ENS ÉDITIONS

École normale supérieure de Lyon
15 parvis René Descartes
Bâtiment Ferdinand Buisson
BP 7000 – 69342 Lyon cedex 07

www.ens-lyon.fr/editions/catalogue

ENS
ENS DE LYON

Présentation

La théorie vaihingerienne des fictions juridiques

Qui est Hans Vaihinger ?

Les deux espèces de fictions juridiques selon Vaihinger

La distinction vaihingerienne entre fiction et hypothèse

L'article de 1919 : une critique de la conception vaihingerienne des fictions juridiques

Les fictions de la théorie du droit

Les pseudo-fictions liées à la pratique du droit

L'article de 1964 : la norme fondamentale est une fiction « au sens de Vaihinger »

Le fondement fictionnel « au sens de Vaihinger » du droit positif

Ce que pourrait être une critique vaihingerienne de Kelsen

Défense de Kelsen

De la pyramide au réseau : quelques exemples

Bibliographie

Contribution à une théorie des fictions juridiques,
centrée sur la philosophie du *comme si* de Hans Vaihinger

Hans Kelsen

La fonction de la Constitution

Hans Kelsen

Tous nos ouvrages
sont disponibles à la librairie des Éditions
19, allée de Fontenay - 69007 Lyon

Commande en ligne
www.ens-lyon.fr/editions/catalogue
Diffusion | distribution : CID
cid@msh-paris.fr

Contacts
Tél. 04 26 73 11 92 / 98
Fax 04 26 73 12 68
editions@ens-lyon.fr