



Nom de l'enseignant responsable :

Formation (cocher les cases correspondantes) :

<b>Licence :</b> <input type="radio"/> 1 <sup>re</sup> année <input type="radio"/> 2 <sup>e</sup> année <input type="radio"/> 3 <sup>e</sup> année	<input checked="" type="radio"/> <b>Droit</b> <input type="radio"/> Economie <input type="radio"/> Gestion <input type="radio"/> Information-Communication <input type="radio"/> Science politique	<b>Semestre pendant lequel est dispensée la matière :</b> <input type="radio"/> 1 <sup>er</sup> semestre <input checked="" type="radio"/> <b>2<sup>e</sup> semestre</b>	<b>Numéro de l'équipe, si besoin :</b> <input type="radio"/> 1 <input type="radio"/> 2 <input type="radio"/> 3
<b>Master :</b> <input checked="" type="radio"/> <b>1<sup>re</sup> année</b>			

Nom de la matière enseignée :

Résumé du cours :

## Histoire du droit international privé

### INTRODUCTION

I. – **Le droit international privé.** - Histoire et droit international privé. – Intérêts privés. – Relations d'intérêts privés. - Ordres juridiques. – Pluralité des ordres juridiques. – Caractère international. - Légitimité du commerce privé international. - Volet subjectif. – Volet objectif.

II. – **Intérêts de l'histoire du droit international privé.** - La continuité de la discipline. – La technicité de la discipline.

III. – **Le commencement de l'histoire.**

### TITRE I – LE DROIT INTERNATIONAL PRIVE ANECDOTIQUE DE L'ANTIQUITE GRECO-ROMAINE

#### CHAPITRE 1<sup>ER</sup> - LA GRECE CLASSIQUE (DE 500 A 350 ENV. AVANT J.C.)

##### Section 1 - La condition des étrangers

##### §1. La technique de l'interposition de personne

A. - L'interposition d'un citoyen : *proxénie*

B. - L'interposition d'une personne morale

## §2. *L'ouverture de la cité*

- A. - Une coalition de facteurs linguistique, culturel, religieux, économique, militaire...
- B. – Accueil et séjour des étrangers
  - 1. Les conventions
  - 2. Métèques

## Section 2 – Les conflits de lois

### §1. *Le voile du droit commun des Grecs*

- A. - Le lieu commun des *χοινοὶ νομοὶ*
- B. - Les pratiques d'unification juridique : l'imitation et l'emprunt
  - 1. L'emprunt législatif
  - 2. L'emprunt judiciaire
  - 3. La réception globale

### §2. *L'émergence du conflit de lois*

- A. - La détection du conflit de lois
  - 1. Affaires patrimoniales
    - Le contrat sans loi (*Contre Lacrite*, emprunt d'Arkésiné)
  - 2. Affaires familiales
    - L'Eginétique
- B. - La résolution du conflit de lois
  - 1. Affaires familiales
    - a) Le mariage de Mégacles
    - b) Le testament de Xouthias
  - 2. Affaires patrimoniales
    - a) Convention d'unification du droit matériel
    - b) Détermination conventionnelle du juge et du droit compétents

Conclusion

## CHAPITRE 2 - LA PERIODE HELLENISTIQUE (DE 332 A 30 ENV. AVANT J.C.)

### Section 1 - Dimension subjective

#### §1. *Un patchwork démographique*

- A. - Les Egyptiens
- B. - Les Grecs
- C. - Les Juifs
- D. - Les autres

#### §2. *Un ordre juridique complexe*

- A. - Une extranéité variable
  - 1. Les ressortissants
  - 2. Les étrangers
- B. - Une extranéité relative

### Section 2. Dimension objective

#### §1. *Le choix du droit*

- A. - Le procès grecs de deux Juifs

B. - Un Athénien et la clause de voie parée

## §2. **Les solutions de conflit**

A. - Le « papyrus du crocodile »

B. - Une *optio juris* globale

Conclusion

## **CHAPITRE 3 - LE DROIT ROMAIN**

### **Section 1 – Dimension subjective**

#### **§1. *La diversité des personnes***

A. - Avant la *Constitutio Antoniniana*

1. Les citoyens romains

a) Les cités

i. Rome

ii. Patrie locale et patrie romaine

- Municipales, *civitas sine suffragio*

- Colonies de droit romain

- Colonies de droit latin

b) Les extensions de citoyenneté

i. Les extensions collectives

- Les lois *Julia, Plautia Papiria, Roscia*

- Les privilèges impériaux

ii. Les extensions individuelles

- *Pro Balbo*

2. Les sujets de l'empire

a) Les pérégrins

i. A Rome

ii. Dans la patrie d'origine

iii. Le cas égyptien

b) Les *incolae*

B. - Avec la *Constitutio Antoniniana*

1. Le nivellement par le haut

2. Le maintien de la diversité

#### **§2. *Un ordre juridique complexe***

A. - Relations d'ordre personnel

1. *Jus civile proprium romanorum*

2. Les lois pérégrines

B. - Droit des relations économiques

1. Le rapprochement des droits dans l'ordre patrimonial

2. Le droit matériel du commerce international

a) *Jus gentium*

b) Droit commun des Grecs

### **Section 2. Dimension objective**

#### **§1. *Les difficultés du conflit interpersonnel***

A. - Répartition des compétences judiciaires

a) La compétence dans la Sicile républicaine

b) Le Traité romano-lycien, 46 av. JC

B. - Détermination du droit applicable

1. Problèmes d'équivalence
2. Conflits mobiles
  - a) Fiançailles dans *Les nuits attiques*
  - b) Papyrus *Cattaoui*, la démarche de Chrôtis

## §2 **Le dépassement de la personnalité**

- A. - Les artifices favorisant l'application territoriale du droit romain
1. *Roma nostra communis patria*, la territorialité subsidiaire
  2. *Si civis romanus esset*, l'usage de la fiction
- B. - Lois fixant leur propre champ d'application
1. Lois d'application territoriale
    - a) *Lex Furia*, *Lex Apuleia*
    - b) Edit de Mettius Rufus de 89 ap. JC
  2. Lois d'application personnelle
    - a) *Lex Sempronia*
    - b) *Lex Aelia Sentia*

## **Conclusion**

# **TITRE II. - LA FORMATION DE LA TRADITION CONTINENTALE DU DROIT INTERNATIONAL PRIVE**

## **Introduction**

- I. – Le temps de la territorialité
- II. - L'étranger
- III. – Dualisme méthodologique

## **SOUS TITRE 1<sup>er</sup> - LE MOYEN ÂGE**

### **CHAPITRE 1<sup>ER</sup>. - LES SOLUTIONS DE LA JURISPRUDENCE**

#### **Section 1. La procédure**

##### §1. **Face à la consuetudo terrae**

##### §2. **Face à la loi personnelle**

- A. - Parlement de Paris au XIII<sup>e</sup> siècle
- B. - Parlement de Paris au XIV<sup>e</sup> siècle
1. Qualification
  2. Rattachement

#### **Section 2. - Le fond**

##### **Sous-section 1<sup>re</sup>. – L'état et la capacité des personnes**

##### §1. **Le statut familial**

##### §2. **L'état individuel**

##### **Sous-section 2. – Le statut des biens**

##### §1. **Les immeubles**

- A. - L'emprise du modèle féodal
  - 1. La loi de la concession
  - 2. La loi du concédant
- B. - L'emprise du modèle seigneurial

## §2. **Les meubles**

- A. - La résistance du régime de personnalité
  - 1. La compétence judiciaire
  - 2. La soumission personnelle
- B. - La pression de la territorialité
  - 1. Les appétits seigneuriaux
  - 2. Les droits privés portant sur des meubles

## **Sous-section 3. - Le statut des obligations**

### §1. **Les obligations extra-contractuelles**

- A. - Compétence personnelle
  - 1. Le principe
  - 2. Les conséquences
  - 3. Les exceptions
- B. - Compétence locale
  - 1. L'affirmation de la compétence *forum loci delicti commissi*
    - a) Dispositions coutumières
    - b) La pratique des tribunaux
  - 2. – Les facteurs de la promotion du *forum loci delicti*.

Conclusion

### §2. **Les obligations contractuelles et la règle locus regit actum**

- A. - Le fondement *Ex pacto nudo, ius non oritur*
  - 1. Le formalisme
    - a) La liaison par l'autorité
    - b) La liaison par acte notarié
  - 2. Le droit des contrats de foire
- B. - Les applications de *locus regit actum*
  - 1. La forme du contrat.
  - 2. Le fond de l'acte

## **Sous section 4. - Le droit patrimonial de la famille**

### §1. **Les rapports patrimoniaux des époux**

- A. - Les immeubles
  - 1. La communauté
  - 2. Le douaire
- B. - Les meubles
  - 1. La coutume du domicile matrimonial
  - 2. La coutume convenue

### §2. **Les successions**

- A. - Les résistances à la territorialité

1. La maison mortuaire en Flandres
  2. Affleurements épisodiques du modèle féodal (coutume du fief dominant)
- B. - La prépondérance de la coutume du lieu de situation
1. Droit commun
  2. Succession aux grands fiefs de la couronne

## **CHAPITRE 2. - LES CONSTRUCTIONS DOCTRINALES**

### **Introduction**

- I. – Le mode de gestion vertical
- II. – Le mode de gestion horizontal

### **Section 1<sup>re</sup> . – L'école d'Orléans**

#### **§1. *Le fondateur : Jacques de REVIGNY***

- A. - Le conflit de lois
1. La critique de *statutum non ligat nisi subditos*.
  2. La construction de la méthode
    - a) La localisation de la question de droit
      - i. Les rattachements appropriés
      - ii. La prépondérance du locus
    - b) *Auctoritas aequitatis et auctoritas legis*
- B. - La coopération judiciaire
1. La reconnaissance et l'exécution des décisions
  2. L'extradition

#### **§2. *Les successeurs : P. de Belleperche, L. de Salins, G. de Cun***

- A. - La distinction des statuts réels et des statuts personnels
1. L'emprunt de la distinction romaine des actions *in rem* et des actions *in personam*
  2. La généralisation de la distinction par G. de Cun
- B. - Les actes juridiques
1. La forme du testament
  2. Les effets du contrat.

### **Conclusion**

### **Section 2. – Les Commentateurs italiens**

#### **§1 *Distinctions***

- A. - Extensions personnelles
1. Les contrats
    - a) La formation
    - b) les effets
      - i. Les *obligations* nées du contrat
      - ii. Les *suites* du contrat
  2. Les délits
    - a) Le principe
    - b) Les tempéraments
      - i. excuse d'*ignorance légitime* de la loi locale
      - ii. *Intention d'extra territorialité du législateur*
  3. Les successions

- a) Le testament
- b) La dévolution ab intestat
- 4. Les immeubles
- 5. Les clercs
- B. – Extensions territoriales
  - 1. Les lois permissives
  - 2. Les lois prohibitives
    - i) *Statutum prohibitivum ratione solemnitatis*
    - ii) *Statutum prohibitivum in rem et respectu rei*
    - iii) *Statutum prohibitivum in personam*

## §2 Doctrine

- A.- Les paramètres
  - 1. Eléments de droit public
    - a) La compétence normative, *potestas statuendi*
    - b) L'intention du législateur
      - en matière délictuelle
      - en matière successorale
  - 2. Considérations des intérêts privés
    - a) La conformité au *ius commune*
      - i. La conformité, licence à l'exportation
      - ii. La non conformité, obstacle à l'exportation
        - *statutum odiosum*
        - statut favorable
    - b) La connaissance du droit local
- B. – La construction
  - 1. Conception du conflit de lois
    - a) Représentation spatiale
    - b) Perception impériale
  - 2. Conception de la règle de droit

## Conclusion

### SOUS-TITRE 2 : LES TEMPS MODERNES

#### CHAPITRE 1<sup>ER</sup> : L'ECOLE FRANÇAISE DES STATUTS

#### Section 1<sup>re</sup> : La querelle des doctrines

#### §1. Charles Du Moulin (1500-1566)

- A. – Une figure ambiguë
  - 1. L'ultime bartoliste *Conclusiones*
    - a) Les procédés techniques
    - b) Le *ius commune*, vecteur d'extraterritorialité
      - i. La *passiva interpretatio legis*

*ii. Bonum universum, iusitita naturalis et ratio iuris communis*

2. Le juriste gallican

a) Exclusion des éléments de droit public

b) Instrumentalisation de la romanistique

B. – La distinction selon la libre disponibilité des intérêts

1. L'amorce : Le *Consilium* LIII

2. L'aboutissement : l'autonomie de la volonté

## §2. **Bertrand D'Argentré (1509-1590)**

A. - La construction de la théorie des statuts

1. La dualité des principes

a) Territorialité - réalité

b) Personnalité - extra-territorialité

2. La hiérarchie des principes

a) La primauté de la territorialité, l'absorption du statut mixte par le statut réel

b) Le statut personnel, statut d'exception succombant devant la présomption de réalité

B. - La critique de la doctrine

1. La réintégration des éléments publicistes, l'obsession du pouvoir

a) *Finitae enim potestatis finita est virtus*

b) La liaison de l'objet et de l'effet

2. Le cantonnement des considérations d'intérêt privé

a) L'élimination des catégories privatistes,

b) L'absence de critère

## **Conclusion**

## **Section 2 : Le verdict de la jurisprudence**

### **§1. Le perfectionnement des solutions conflictuelles**

A. La sphère personnelle

1. Etat et capacité des personnes

a) Domicile, domiciles

b) Capacité d'aliéner entre vifs des immeubles

2. Parents et enfants.

a) La légitimation

b) Les biens du mineur

*i.* Droit de jouissance paternel

*ii.* Garde, gardes

3. Les biens des époux

a) Le régime matrimonial

*i.* Choix de la loi par les époux

*α.* Choix exprès

*β.* Choix implicite

*ii.* Absence de choix de loi

b) Les gains de survie

*i.* le douaire

- α. Douaire préfix
- β. Douaire coutumier
- ii. Le préciput du conjoint noble

## B. La sphère réelle

1. Les biens
  - a) La qualification des biens
  - b) Les biens incorporels
    - i. Les créances
    - ii. Les rentes constituées
2. Les successions
  - a) La forme et le fond
  - b) Le rattachement mobilier
  - c) Le morcellement.

## §2. *La coordination des méthodes*

Conflits de juridictions (Ord. 1629), conflits de lois

### A. – Le renvoi

### B. – Le statut prohibitif

1. L'incapacité velléienne
  - a) L'application de principe de la coutume du domicile
    - i. Parlement de Rouen
    - ii. Parlement de Paris
  - b) L'intervention du statut prohibitif du lieu de situation
    - i. Application distributive des lois personnelle et réelle
    - ii. Application exceptionnelle du statut prohibitif
2. La donation entre époux
  - a) La distinction de la licéité et de l'exécution du don mutuel
  - b) L'évolution en faveur de la méthode conflictuelle

## CHAPITRE II. - LA DOCTRINE HOLLANDAISE DES STATUTS

### Section 1<sup>re</sup> : La rénovation du mode de gestion vertical

#### § 1 : *La Comitas*

#### A. - Naissance du concept

1. Le double visage de la *necessitas*
  - a) Rodenburgh, *necessitas facti* de l'extraterritorialité
  - b) Paul Voet, *necessitas juris* de la territorialité
2. La *necessitas* et la *comitas*
  - a) Jean Voet
  - b) Les axiomes de Huber

#### B.- Les implications du concept

1. Le droit des conflits, droit national
  - a) Droit international public et droit international privé

- b) L'infériorité de la loi étrangère
- 2. La coïncidence des compétences normatives...

## **§ 2 : Les droits acquis**

- A. - L'irrésistible pression de la souveraineté
- B. - Les conséquences
  - 1. Caractères des droits acquis
    - a) Le droit acquis est un fait
    - b) Le droit acquis échappe à l'ordre public
  - 2. La notion d'incident du statut
    - a) Le testament de R. Monsema
    - b) Le cantonnement de l'action de la *comitas*

## **Section 2 : La réception de la doctrine hollandaise**

### **§1. - La division des statuts et la qualification ab effectu.**

- A. – Le trouble de la doctrine française
- B. – La réception par le Common Law

### **§2. – L'ébranlement de l'axiome de la territorialité**

## **TITRE III - L'ERE DE LA PLURALITE DES SYSTEMES DE DROIT INTERNATIONAL PRIVE**

Système et système. Pluralisme des doctrines. Disparition du *jus commune* et appropriation formelle par chaque Etat du droit international privé.

### **SOUS-TITRE 1<sup>ER</sup> : LES DISPERSIONS DOCTRINALES**

STORY, statutiste (partie générale), conflictualiste (partie spéciale).

### **CHAPITRE 1<sup>ER</sup> : LES STATUTISTES**

#### **Section 1<sup>re</sup> : Le personalisme : Pasquale Stanislao MANCINI**

##### **§1. - La doctrine de MANCINI dans une coquille de noix**

###### **A. – La trilogie législative**

###### **1 - Les lois de droit public et d'ordre public**

- a. La *publica utilitas*
- b. Principe de souveraineté (territoriale)

###### **2. - Le droit privé volontaire**

- a. La liberté inoffensive
- b. Principe d'autonomie

### **3. - Le droit privé nécessaire**

- a. Conciliation des libertés individuelles et civilité
- b. Principe de nationalité
  - i. Miroir de la nationalité
  - ii. Opposabilité universelle

## **B. - Le palmarès**

### **1. - Codifications nationales en Europe**

**2. - Droit conventionnel** (Conférence de La Haye, Amérique du sud)

### **3. - Le cas français**

## **§2. – Les ressorts de la doctrine de MANCINI**

### **A. - Le nationalisme dans l'internationalisme** Le principe des nationalités

#### **1. - Le "caractère offensif"**

#### **2. - La condition de l'étranger**

### **B. – La dynamique du principe de nationalité**

#### **1. – L'expansion du principe**

- a) La présomption de personnalité
- b) Applications

#### **2. - Les deux dimensions de la nationalité**

- a) Nationalité appartenance
- b) Nationalité allégeance

## **Section 2 - Le territorialisme**

### **§1. – Le territorialisme intégral. – G. DE VAREILLES-SOMMIERES**

#### **A. – Permanences**

##### **1. - Le principe.**

- a) Droit international public et droit international privé
- b) Particularisme universel.
- c) La protection des droits acquis

##### **2. - Les tempéraments.**

- a) Les modulations du principe
  - 1°) *L'état et la capacité des personnes.*
  - 2°) *Le statut des meubles*
  - 3°) *Les lois supplétives et dispositives*

- 4°) *La forme des actes*
- b) La vitalité du principe.

**B. – Les futuribles.**

**1. – L'accueil des jugements étrangers.**

- a) La reconnaissance de l'autorité de chose jugée
- b) Le rejet du pouvoir de révision

**2. – La reconnaissance des situations.**

**§2. - Le territorialisme tempéré.**

**Chapitre 2 : LES CONFLICTUALISTES**

**Section 1<sup>re</sup> L'universalisme : Fiedrich Carl von SAVIGNY**

Le droit romain contemporain. Architecture et affinités

**§1 - Les prémisses de la doctrine de SAVIGNY**

**A. - Le rapport de droit**

- 1. L'antériorité du sujet
  - a) Etre libre
  - b) L'ouvrage du peuple (*Volksgeist*)
- 2. La nature du rapport de droit
  - a) Une réalité vivante et concrète
  - b) Catégories et institutions

**B. - La communauté de droit**

- 1. L'ouvrage de l'égalité
  - a) Egalité et réciprocité
  - b) Egalité et bilatéralité
- 2. L'éviction de la souveraineté
  - a) Rejet de l'hypothèse du conflit de souveraineté
  - b) Egalité des personnes et légitimité du commerce juridique international

**§2 - La méthode de SAVIGNY**

**A. - Le siège du rapport de droit**

- 1. La localisation du rapport de droit
  - a) Localisation matérielle, localisation intentionnelle, localisation intellectuelle
  - b). Deux éléments : juridiction spéciale et critère de l'effet
- 2. La soumission volontaire
  - a) L'autre versant du rapport de droit
  - b) *Erklärungstheorie* : attentes raisonnables et principe de bonne foi, auto-rattachement

**B. - Les limites de la méthode**

- 1. Lois d'une nature positive rigoureusement obligatoires
- 2. Institution d'un Etat étranger dont l'existence en général n'est pas reconnue dans le nôtre

## Section 2 Le particularisme : Etienne BARTIN

### §1. - *Du côté de chez MANCINI.*

#### A. – La classification.

1. Les quatre fonctions
  - 1°) *protection individuelle.*
  - 2°) *sûreté collective*
  - 3°) *sécurité des transactions*
  - 4°) *régulation du jeu des libres volontés*
2. Fidélité et infidélité

#### B. - La souveraineté législative

1. Souveraineté/souveraineté
2. Indépendance nationale
  - a) La liaison droit privé interne - droit international privé
    - i *Cohérence de l'action normative.*
    - ii *Cohésion de l'ordre juridique.*
  - b) La censure de l'internationalisme

### §2. - *Du côté de chez SAVIGNY.*

#### A. - La bilatéralité.

1. Fondement.
  - a) Un effet-miroir
  - b) Le mythe de la communauté de droit
2. Un faux-semblant de souveraineté

#### B. - Le paradigme conflictuel.

1. L'emprise
  - a) Conflits de lois.
    - *La qualification*
    - *L'ordre public,*
    - Le renvoi
  - b) Conflits de juridictions
2. Appréciation

## SOUS-TITRE II : - LA DIVERSIFICATION DES SYSTEMES POSITIFS

### Chapitre 1<sup>er</sup> : LE PARTICULARISME FRANÇAIS

#### Section 1<sup>re</sup> Le Code civil des Français

##### §1 - *Dispositions particulières éparses*

- A. - En matière de conflits de lois

B. - En matière de conflits de juridictions

## **§2 - Dispositions générales**

A. - En matière de conflits de juridictions

B. - En matière de conflit de lois

## **Section 2 L'ouvrage des autorités**

### **§1 La domination du particularisme**

A. - Un accueil différencié

1. La réserve de Cour de cassation
2. La bilatéralisation de l'article 3 du Code civil

B. - Le levier statutiste

1. L'heure hollandaise
2. L'intérêt national

### **§2 La nostalgie de l'universalisme**

A. – L'ouverture au droit étranger

1. L'admission du renvoi
2. L'ordre public atténué

B. Le droit conventionnel

## **Chapitre II : - LES CODIFICATIONS ETRANGERES**

**Section 1<sup>re</sup> Le Code civil général autrichien de 1811-1812.**

**Section 2 Le Code civil du Royaume d'Italie de 1865**

**Section 3 La Loi d'introduction du Code civil allemand de 1896**

