

Sociologie contemporaine



Pierre Noreau

Le droit

Une forme du lien social



Le droit

Une forme du lien social

Pierre Noreau



**Presses de
l'Université Laval**

Financé par le gouvernement du Canada
Funded by the Government of Canada

Canada

Nous remercions le Conseil des arts du Canada de son soutien.
We acknowledge the support of the Canada Council for the Arts.



Conseil des arts du Canada
Canada Council
for the Arts

Les Presses de l'Université Laval reçoivent chaque année de la Société de développement des entreprises culturelles du Québec une aide financière pour l'ensemble de leur programme de publication.

SODEC
Québec



Mise en pages: Diane Trottier

Maquette de couverture: Laurie Patry

Illustration de couverture: *Une valse à deux temps*, Anders Thorin, Université McGill, édition 2018 du concours *La preuve par l'image* de l'Acfas.

Lorsque deux petits jets d'eau se rencontrent, leur fusion engendre une curieuse torsade. En s'enlaçant, les jets s'unissent pour minimiser leur énergie de surface. Simple d'apparence, cette danse demeure complexe à décrire. Son étude permet de mieux comprendre les fondements mêmes du comportement mécanique de l'eau.

Diamètre des jets d'eau: 2 millimètres

Nikon D600, iso 800, durée d'exposition 1/500 seconde

© Les Presses de l'Université Laval 2023

Tous droits réservés.

Imprimé au Canada

Dépôt légal 1^{er} trimestre 2023

ISBN: 978-2-7663-0022-8

ISBN PDF: 9782766300235

Les Presses de l'Université Laval

www.pulaval.com

Toute reproduction ou diffusion en tout ou en partie de ce livre par quelque moyen que ce soit est interdite sans l'autorisation écrite des Presses de l'Université Laval.

Table des matières

Liste des figures.....	XIII
Liste des tableaux.....	XIV
Avant-propos.....	1

PREMIÈRE PARTIE POUR UNE SOCIOLOGIE SIMMELIENNE DU DROIT ET DE LA JUSTICE

CHAPITRE I

Le droit comme forme de socialisation : Georg Simmel et le problème de la légitimité	9
1. Des conditions de l'individualité	11
2. Société, culture et droit : les formes de la socialisation.....	15
2.1 Objectivation et formes de socialisation	16
2.2 La tragédie de la culture	19
2.3 Forme de socialisation et droit écrit.....	22
2.4 Le processus judiciaire comme forme objectivée.....	25
3. Droit, individualité, lien social et citoyenneté.....	27
3.1 Le droit de Big Brother?	27
3.2 Le retour du balancier.....	28
3.3 Individualité et démocratie moderne.....	33

CHAPITRE 2

Comment la législation est-elle possible? Objectivation et subjectivation du lien social.....	37
1. Comment le droit se maintient : les processus d'objectivation	39
1.1 Objectivation et théorie du droit : les principes latents du droit et de la législation.....	39
1.1.1 La contrainte et l'autoréférence	40
1.1.2 La législation comme principe de reconnaissance.....	41
1.1.3 Le droit comme principe constituant	44

1.2 Objectivation et sciences sociales : les principes actifs du droit et de la législation.....	46
1.2.1 De l'objectivation des rapports personnels	47
1.2.2 Du processus d'identité.....	50
1.2.3 Du processus instituant.....	52
1.3 Les regards croisés de la théorie du droit et des sciences sociales...	54
1.4 La législation comme produit et comme processus social : la double institutionnalisation.....	57
2. Comment vivre avec la législation : les mécanismes de la subjectivation	58
2.1 La législation en tant que processus de régulation.....	60
2.1.1 Le droit comme balise de la sphère publique.....	61
2.1.2 Le droit comme référence optionnelle	62
2.1.3 Le droit comme balise de contournement	63
2.1.4 Le droit comme référence négociée	63
2.2 La législation en tant que processus d'identité et principe constituant.....	65
2.2.1 L'adhésion aux contenus du droit.....	65
2.2.2 L'adhésion aux normes implicites promues dans le droit	66
2.2.3 L'adhésion aux questions en jeu dans le droit	67
2.3 Le droit en tant que principe de reconnaissance et processus instituant et légitimant.....	69
2.3.1 La négociation politique des contenus de la normativité législative	70
2.3.2 La reconnaissance implicite des contraintes propres au champ social	72
2.3.3 L'établissement des conditions de mise en œuvre de la norme législative.....	73
2.4 Le droit en tant qu'ordre normatif totalitaire.....	75
3. Sur la double échelle du droit	79
Conclusion.....	80

DEUXIÈME PARTIE

LE DROIT ENTRE FONCTION INSTRUMENTALE ET FONCTION SYMBOLIQUE

CHAPITRE 3

Et le droit, à quoi sert-il? Étude des usages étatiques et des fonctions du droit contemporain	85
1. De la notion de fonction sociale: inversion de la perspective classique	86
1.1 La fonctionnalité, perspective légitimante de l'action sociale	86

1.2 La fonctionnalité, perspective totalisante des rapports sociaux...	87
1.3 La fonctionnalité du droit, un retournement de perspective	89
2. Quelques typologies de la fonctionnalité juridique	91
3. Les fonctions étatiques du droit: une approche inductive	96
3.1 L'opérationnalisation de la décision politique	98
3.2 La structuration du pouvoir et de l'autorité.....	100
3.3 La légitimation de l'action publique ou de l'État	101
3.4 La reconstruction iconographique de la société politique	104
4. Les fonctions étatiques du droit, recomposition et généralisation : une relecture déductive.....	108
4.1 Sur les dimensions instrumentale et symbolique du droit.....	111
4.2 Sur les dimensions active et intégratrice du droit.....	113
4.3 Sur le mouvement fonctionnel du droit	114
5. Les fonctions étatiques et sociales du droit: synthèse temporaire.....	115
Conclusion : fonctionnalité juridique et rapports entre droit, pouvoir et société.....	116
 CHAPITRE 4	
De la force symbolique du droit	121
1. Force symbolique: une perspective étendue	124
1.1 Le droit comme expression idéalisée d'un ordre nécessaire et désirable.....	125
1.2 Le droit comme idéologie et relais de la violence symbolique ...	127
1.3 La re-symbolisation du monde social: le droit en tant que critère de légitimation	130
1.4 La perspective politique sur la mobilisation étatique du droit...	131
1.5 La perspective sociologique sur l'effectivité et l'usage symbolique du droit.....	133
2. Force symbolique du droit et interdisciplinarité des études juridiques	136

TROISIÈME PARTIE
LES RAPPORTS SOCIAUX DIFFÉRENCIÉS
AU DROIT ET À LA JUSTICE

CHAPITRE 5	
La scolarité, la socialisation et la conception du droit : un point de vue sociologique	141
1. Le droit dans la société: une perspective sociologique	142
1.1 La place du droit dans l'ensemble des normes sociales.....	142

1.2 Valeurs, normes, droit et socialisation	144
1.3 Espaces de socialisation et socialisation juridique	147
2. Méthode de recherche	149
3. Analyse des résultats	153
3.1 Socialisation, sentiment de justice et attentes vis-à-vis du droit....	153
3.2 Socialisation, compétence juridique et sentiment de compétence.....	160
3.3 Scolarité et satisfaction vis-à-vis du droit.....	163
Conclusion et commentaires.....	166
CHAPITRE 6	
Égalité juridique formelle et sentiment de discrimination sociale : objets et perspectives pour la sociologie politique du droit	
1. L'égalité juridique : horizon de la philosophie politique moderne.....	170
1.1 Les fondements philosophiques et politiques de la notion d'égalité juridique	170
1.2 La contribution de la théorie contemporaine du droit.....	177
1.3 Conclusion partielle sur la signification politique de l'égalité juridique.....	181
2. L'égalité juridique à la lumière du droit empirique.....	183
3. Discrimination juridique et sociologie politique du droit.....	188
3.1 De quelques constats complémentaires	189
3.2 De quelques interprétations possibles du phénomène.....	192
Conclusion : égalité juridique, quelques chantiers pour la sociologie politique du droit	196
CHAPITRE 7	
Référents religieux et rapport à la normativité : asymétrie des rapports au droit	
1. Théorie de la reconnaissance, de la justice ou de la délibération : des perspectives d'inspiration philosophique.....	202
2. Le chemin le moins fréquenté... les sciences sociales à la périphérie du droit	205
3. Repositionnement du questionnement et exploration du fait religieux	214
4. Rapports diversifiés au droit et exploration du droit empirique.....	216
4.1 Les profils référentiels : une certaine lecture de la normativité....	217
4.2 Profils référentiels et diversité des rapports au droit	221
4.3 Validation par l'analyse factorielle de correspondance.....	227
4.4 Profils référentiels et origine culturelle des sujets de droit	232

Conclusion : diversité de références au droit et accommodements raisonnables	235
Annexe – Explication des conditions de mise au point de l'indice multidimensionnel de référence normative	238
CHAPITRE 8	
Judiciarisation et déjudiciarisation : la part de la poursuite et de la défense – Contribution à la sociologie du droit	241
1. L'activité professionnelle des juristes dans le système pénal : contribution de la sociologie des champs	242
1.1 Le droit : un champ	242
1.2 Le champ juridique et la compétition entre juristes	243
1.3 Application au cas particulier du désengagement judiciaire et pénal	246
2. Choix méthodologiques, enquête et analyse des données	247
3. Analyse des données	249
3.1 Les points de jonction : le consensus des juristes en matière pénale	249
3.2 Criminalité et décriminalisation : le contrôle du champ judiciaire	251
3.3 La déjudiciarisation : savoir lâcher prise?	254
3.4 La dépénalisation : l'initiative inversée de la défense	258
Conclusion	263
CHAPITRE 9	
Faire droit... devenir juriste – Trajectoire des étudiants en faculté : une étude en contexte québécois	265
1. De la condition d'étudiant en droit	266
2. Hypothèses et analyse des données	269
2.1 Profil socio-démographique des étudiants de droit	270
2.2 Première année de droit et effet d'adhésion	273
2.3 Le mouvement vers une conception instrumentale du droit	278
2.4 Le mouvement vers une définition juridique de la justice	283
2.5 Droit : le passage de la <i>vocation</i> à la <i>profession</i>	285
3. Quelques effets de « terminale » : les raisons fortes	293
3.1 Une confiance croissante dans le système de justice	293
3.2 Le partage de valeurs fondées sur le respect des libertés publiques	294
4. Discussion	295

QUATRIÈME PARTIE DROIT, ÉPISTÉMOLOGIE ET INTERDISCIPLINARITÉ

CHAPITRE 10

L'épistémologie de la pensée juridique : de l'étrangeté... à la recherche de soi.....	301
1. De la place du juriste en contexte universitaire	302
2. De la distinction du discours juridique	305
3. Élargir la perspective sur les études juridiques	309
3.1 L'interdisciplinarité	309
3.2 Le recadrage de la normativité et de l'activité juridiques.....	310
3.3 L'étude des mutations du droit comme expression des rapports idéologiques	312
3.4 La question des sources empiriques du droit	313
3.5 L'étude du droit comme champ(s) spécifique(s) d'action	314
3.6 La réintégration, dans le droit... des acteurs du droit.....	316
3.7 Le développement d'autres questions et d'autres pratiques de recherche et d'enseignement.....	318
4. La ligne du risque.....	321

CHAPITRE 11

Voyage épistémologique et conceptuel dans l'étude interdisciplinaire du droit.....	325
1. Le problème posé par l'épistémologie du champ juridique : la fonction intellectuelle de la théorie	326
2. Le problème du droit abordé comme catégorie première : la centralité du droit	329
3. Les concepts mal... entendus	332
3.1 Entre théorie du droit et sociologie : le concept de norme	333
3.2 Entre théorie du droit et science politique : l'État, la souveraineté et le commandement.....	336
4. Les conditions d'une cohabitation interdisciplinaire	339
4.1 La scène et le balcon : regards internes et externes sur le droit....	340
4.2 Les compromis disciplinaires.....	341
4.3 Les re-questionnements nécessaires	343
4.3.1 Les exigences imposées à la théorie du droit	343
4.3.2 Les exigences imposées à la sociologie du droit.....	346
4.3.3 Les exigences imposées à la science politique.....	350
Conclusion.....	353

Liste des figures

Figure 1	Le regard croisé de la théorie du droit et de la sociologie du droit.....	56
Figure 2	Subjectivation du droit en tant que processus d'objectivation et de régulation	64
Figure 3	Subjectivation du droit en tant que processus d'identité et principe constituant.....	68
Figure 4	Subjectivation du droit, processus instituant et principe de reconnaissance	75
Figure 5	Subjectivation du droit dans la compétition des ordres juridiques (en tant que subjectivités objectivées).....	78
Figure 6	L'objectivation et la subjectivation du droit.....	79
Figure 7	Analyse factorielle de correspondance de quatre profils référentiels.....	228
Figure 8	Analyse factorielle de correspondance/l'axe positif-critique.....	229
Figure 9	Analyse factorielle de correspondance/l'axe instrumental-symbolique.....	231
Figure 10	Profils de référence et origines nationales et culturelles.....	232
Figure 11	Variables de base de l'indice multidimensionnel de référence normative	239

Liste des tableaux

Tableau 1	Typologie des fonctions étatiques du droit.....	110
Tableau 2	Typologie des fonctions socio-politiques du droit	116
Tableau 3	Sentiment de justice vis-à-vis de la société.....	154
Tableau 4	Égalité devant la loi et sentiment de justice sociale.....	154
Tableau 5	Scolarité et caractère essentiel du droit.....	155
Tableau 6	Scolarité et <i>état de nature</i>	156
Tableau 7	Scolarité et fonctions sociales du droit	157
Tableau 8	Scolarité et fonctions du contrat	158
Tableau 9	Scolarité et non-respect du droit dans l'entourage.....	159
Tableau 10	Scolarité, contrat et échange des consentements.....	160
Tableau 11	Scolarité et sentiment de compétence	161
Tableau 12	Scolarité et sources d'information juridique.....	162
Tableau 13	Scolarité et sentiment d'envahissement du droit	163
Tableau 14	Scolarité et sévérité des lois	164
Tableau 15	Scolarité et opinion relative à l'équité des juges.....	165
Tableau 16	Scolarité et opinion sur la réputation des avocats	165
Tableau 17	Origines des informateurs et perceptions des conditions de l'égalité juridique.....	184
Tableau 18	Sentiment de discrimination et perceptions des conditions de l'égalité juridique.....	187
Tableau 19	Profils référentiels et légitimité sociale droit	221
Tableau 20	Profils référentiels, fonctions et effectivité reconnues au droit	222
Tableau 21	Profils référentiels, fonctions et fondement du respect au droit	223
Tableau 22	Profils référentiels, valeurs, pratiques sociales et rapport au droit	225

Tableau 23	Profils référentiels et influence sur le droit.....	226
Tableau 24	Composition de l'indice multidimensionnel de référence normative.....	240
Tableau 25	Appartenance professionnelle et diminution de la criminalité	249
Tableau 26	Appartenance professionnelle et traitement social de la déviance.....	252
Tableau 27	Échantillon et méthode d'enquête	269
Tableau 28	Profil socio-démographique des étudiants de 1 ^{ère} année et de 3 ^e année.....	272
Tableau 29	Première année de droit: l'effet d'adhésion	275
Tableau 30	Sentiment de compétence en matière de droit et de justice	276
Tableau 31	L'effet droit.....	277
Tableau 32	Le droit comme vecteur de valeur ou mécanisme de l'action publique.....	279
Tableau 33	Le droit comme vecteur de justice ou mécanisme d'ordonnancement	280
Tableau 34	Fonctions et compétence de l'avocat	289
Tableau 35	Fin de parcours et confiance dans l'institution juridique...	294
Tableau 36	Les valeurs partagées en fin de parcours	295