

TABLE DES MATIÈRES

PRÉFACE	9
ABRÉVIATIONS.....	11
SOMMAIRE	13
INTRODUCTION	15

PREMIÈRE PARTIE

L'ÉGALITÉ, UN PRINCIPE DU DROIT PRIVÉ ?

LIVRE I – DE L'UTILITÉ DU PRINCIPE D'ÉGALITÉ EN DROIT PRIVÉ	51
TITRE I – Utilité dans l'émergence des droits.....	53
CHAPITRE I – L'Égalité, un compartiment de l'équité	55
Section 1 – Égalité enfermée dans l'équité	55
§ 1 L'égalité, une expression de l'équité	55
§ 2 L'égalité éclairée par l'équité	57
A) Éclairage à but juridique	58
B) Éclairage à but psychologique	60
Section 2 – Équité au-delà de l'égalité	62
§ 1 Marginalité d'une égalité insuffisante.....	63
A) Insuffisance d'une technique incertaine	63
B) Insuffisance d'une technique contestable.....	66
§ 2 Marginalité d'une égalité superflue.....	69
A) Une raison redondante.....	69
B) Une raison accessoire	71
CHAPITRE II – L'inégalité, une application de l'équité.....	75
Section 1 – Inégalité justifiée par des comparaisons.....	75
§ 1 Inégalité de traitement des situations comparables.....	76
A) Périmètre de la comparaison.....	76
1) Comparaison au sein des groupes de personnes.....	77
2) Comparaison entre groupes de personnes.....	78
B) Modalités de la comparaison.....	81
1) Modalités de comparaison entre groupes de personnes	81
2) Modalités de comparaison au sein des groupes de personnes	84
§ 2 Inégalité de traitement des situations non-comparables	86
Section 2 – Inégalités justifiées par une tolérance	90
§ 1 Inégalités tolérées dans les actes unilatéraux	90
§ 2 Inégalités tolérées dans les actes multilatéraux.....	92

B)	L'évolution de la loi ignorée par le temps	160
1)	Règle nouvelle et survivance du passé.....	160
2)	Règle nouvelle et projections d'avenir	161
CHAPITRE II –	Existence consacrée par la loi.....	163
Section 1 –	Existence suggérée par l'analyse abstraite.....	163
§ 1	Vanité des critères généraux	164
A)	Une quête incertaine.....	164
B)	Une quête aventureuse	166
§ 2	Multitude des situations particulières.....	167
A)	Une infinité de groupes de personnes.....	168
B)	Un enchevêtrement de groupes de personnes	170
1)	Fugacité des groupes de personnes	170
2)	Fragilité des groupes de personnes	170
Section 2 –	Existence confirmée par l'observation concrète.....	172
§ 1	L'acte juridique crée les catégories de personnes.....	172
A)	Les catégories de personnes nées d'un acte juridique légalement prévu	173
1)	Prévision en vue d'une protection unilatérale	173
2)	Prévision en vue d'une protection multilatérale.....	179
B)	Les catégories de personnes nées d'un acte juridique légalement provoqué	182
1)	L'intérêt de chacun.....	183
2)	L'intérêt de tous.....	184
§ 2	Le fait juridique crée les catégories de personnes.....	185
A)	Le fait de nature civile.....	186
1)	Catégories de personnes nées d'un fait préjudiciable.....	186
2)	Catégories de personnes nées d'un fait non-préjudiciable	189
B)	Le fait de nature pénale	194
1)	Différenciation au regard des actes commis.....	195
2)	Différenciation au regard des auteurs de l'acte.....	195
TITRE II –	L'influence des catégories de personnes	199
CHAPITRE I –	Égalité au sein des catégories de personnes ?	201
Section 1 –	L'égalité horizontale, une quête difficile	201
§ 1	Difficultés inhérentes à la méthode égalitaire	201
§ 2	Difficultés inhérentes aux règles égalitaires.....	204
Section 2 –	L'égalité horizontale, une quête inutile.....	207
§ 1	Inutilité par irréalisme	207
A)	Une contradiction permanente	207
B)	Une construction utopique	208
§ 2	Inutilité par insuffisance.....	210
A)	Une égalité restreinte.....	210
B)	... complétée par des inégalités	211
CHAPITRE II –	Égalité entre les catégories de personnes ?	213
Section 1 –	Inégalités liées à l'existence de frontières entre les catégories	214
§ 1	Frontières inhérentes à la hiérarchie des situations personnelles	214
§ 2	Frontières inhérentes à l'autonomie des situations personnelles	216

Section 2 – Inégalités en dépit de l'existence de passerelles	
entre les catégories.....	217
§ 1 L'édification des passerelles.....	217
A) Catégories à inaccessibilité relative.....	217
B) Catégories à inaccessibilité absolue.....	218
1) Inaccessibilité par prévision légale	218
2) Inaccessibilité par contrainte naturelle.....	219
§ 2 Le franchissement des passerelles	222
A) Les modalités du franchissement.....	222
1) Des catégories aux frontières franchissables librement	222
2) Les catégories aux frontières franchissables sous conditions	223
B) Les effets du franchissement.....	225
1) Accès à l'égalité au sein d'une catégorie de personnes.....	225
2) Maintien de l'inégalité entre les catégories.....	226
Conclusion du livre II	227
CONCLUSION DE LA PREMIÈRE PARTIE.....	229

SECONDE PARTIE

L'ÉGALITÉ : UNE TECHNIQUE DU DROIT PRIVÉ

LIVRE I – UNE TECHNIQUE DE PROTECTION.....	237
TITRE I – Protection par l'égalité des armes	239
CHAPITRE I – Égalité des armes par l'égalité devant la loi	241
Section 1 – L'égalité devant les libertés individuelles.....	241
§ 1 L'égalité objet des libertés individuelles.....	242
A) L'égalité par l'octroi de droits individuels.....	243
1) Un effort louable.....	243
2) Un effet incertain	244
B) L'égalité par l'édiction d'obligations	246
1) Des obligations pesant sur la partie forte.....	246
2) Des obligations protégeant la partie faible.	252
§ 2 L'égalité limite aux libertés individuelles.....	253
A) Des interdictions pesant sur la partie forte.	254
B) Des interdictions pesant sur la partie faible.....	255
Section 2 – Égalité devant les libertés collectives	256
§ 1 L'égalité, objet des libertés collectives	256
A) Liberté de se regrouper.....	256
1) L'égalité des armes par la liberté de se réunir.....	256
2) L'égalité des armes par la liberté de s'associer	258
B) Liberté de s'exprimer.....	259
1) L'expression : une liberté collective pacifique	260
2) L'expression : une liberté collective offensive	262
§ 2 L'égalité, limite aux libertés collectives	263
A) L'égalité des armes bannit l'irresponsabilité.....	264
B) L'inégalité des armes induit la responsabilité.....	264
CHAPITRE II – Égalité des armes par les lois égalitaires.....	267
Section 1 – L'égalité dans l'émergence des obligations.....	268
§ 1 Régulation de l'accès aux obligations.....	269

A)	Inégalité dans l'intérêt de tous.....	269
1)	Des distinctions afférentes à l'âge.....	269
2)	Des distinctions indifférentes à l'âge.....	273
B)	Inégalité dans l'intérêt de chacun.....	277
§ 2	Contrôle de la formation des obligations.....	278
A)	Égalité des armes et obligations de moyens.....	279
1)	L'égalité assurée par la sécurité dans la formation des contrats.....	280
2)	L'égalité assurée par la sécurité dans la formation des obligations extra-contractuelles.....	281
B)	Égalité des armes et obligations de résultat.....	283
1)	Information spontanée.....	283
2)	Information provoquée.....	284
Section 2 –	L'égalité dans le devenir des obligations.....	286
§ 1	Techniques gouvernant la modification des obligations.....	287
A)	Modification des obligations par transfert d'une obligation spécifique.....	287
1)	Égalité des armes et cession de créance.....	288
2)	Égalité des armes et cession de dette.....	292
B)	Modification des obligations par transfert d'obligations réciproques ..	296
1)	L'égalité commande la cession de contrat.....	296
2)	L'égalité organise la cession de contrat.....	298
§ 2	Techniques imposant la neutralisation des obligations.....	300
A)	Neutralisation par éviction.....	301
1)	Éviction par la mise en œuvre d'une action propre.....	301
2)	Éviction par la mise en œuvre de l'action d'autrui.....	303
B)	Neutralisation par destruction.....	306
1)	Destruction par l'initiative d'un tiers.....	307
2)	Destruction par l'initiative du juge.....	310
TITRE II –	Protection outre l'égalité des armes.....	315
CHAPITRE I –	Techniques communes à l'égalité des chances et à l'égalité des armes.....	317
Section 1 –	Égalité des chances et techniques d'intégration.....	317
§ 1	La famille, creuset de l'égalité <i>via</i> l'intégration.....	318
§ 2	L'école, relais de la famille <i>via</i> l'instruction.....	322
Section 2 –	Égalité des armes et techniques de défense.....	326
§ 1	Réparation des ruptures d'égalité.....	327
§ 2	Anticipation des ruptures d'égalité.....	329
CHAPITRE II –	Techniques propres à l'égalité des chances.....	333
Section 1 –	Communauté des règles de non-discrimination.....	334
§ 1	Unité du principe de non discrimination.....	335
A)	Recherche de l'intention discriminatoire.....	335
B)	Présomption de mauvaise foi.....	338
§ 2	Autonomie du principe de non discrimination.....	339
A)	Autonomie constatée.....	340
B)	Autonomie approuvée.....	341
Section 2 –	Déclinaisons du principe de non-discrimination.....	342
§ 1	Mise en œuvre "classique" du principe de non-discrimination.....	342
A)	Discriminations et intention malveillante.....	342
B)	Discriminations et détournement de la loi.....	344
1)	Convergence des techniques.....	344

2) Divergences d'esprit.....	344
§ 2 Mise en œuvre évolutive du principe de non-discrimination	345
A) Évolution des modes de preuve	346
1) Le renouveau des discriminations directes	346
2) La fin des discriminations indirectes ?.....	353
B) Évolution relative à la charge de la preuve	357
Conclusion du Livre I	359
LIVRE II – UNE TECHNIQUE EN ÉVOLUTION	361
TITRE I – Une protection dépassée.....	363
CHAPITRE I – Utilité des techniques de protection.....	365
Section 1 – Une protection finalisée.....	365
Section 2 – Une protection contraignante	367
§ 1 Contrainte infligée aux États.....	367
§ 2 Contrainte infligée aux particuliers	368
CHAPITRE II – Portée des techniques de protection	371
Section 1 – Portée atténuée par la relativité des concepts.....	372
§ 1 Relativité liée à la nature des règles	372
§ 2 Relativité liée au contenu des règles.....	373
A) Des règles au contenu décrété.....	374
B) Des règles au contenu négocié.....	375
Section 2 – Portée abandonnée au libre arbitre des juges	377
§ 1 Des conflits de normes	377
A) Techniques égalitaires et conflit de qualification.....	378
1) Conflit de qualification et renvoi au dispositif communautaire	378
2) Conflit de qualification et renvoi aux dispositifs nationaux	379
B) Techniques égalitaires et conflit de lois	380
§ 2 Des conflits d'interprétation.....	382
TITRE II – Une promotion recherchée	387
CHAPITRE I – L'égalité par le mérite : un concept esquissé	389
Section 1 – Pertinence du devoir de mériter	390
§ 1 Pertinence suggérée.....	390
A) Suggestion d'une promotion par le mérite	390
B) Suggestion d'une égalité proportionnelle au mérite	391
§ 2 Consécration imposée	392
A) Consécration d'un état de mérite	393
B) Consécration d'un état de non-démérite.....	394
Section 2 – Substance du devoir de mériter.....	395
§ 1 Le mérite, condition d'une protection	395
A) Critères subjectifs du mérite de protection.....	395
1) Subjective moralité	395
2) Subjective fragilité.....	396
B) Critères objectifs du mérite de protection	397
1) Protection de chacun.....	397
2) Protection de tous.....	399
§ 2 Le mérite, critère de différenciation	399
A) Différenciation par la promotion	399
1) Typologie	400

2) Applications	401
B) Différenciation par la sanction.....	405
1) Typologie	405
2) Applications	407
CHAPITRE II – L'égalité par le mérite : un régime esquissé.....	409
Section 1 – L'obligation morale de mériter.....	409
§ 1 Un devoir sans contrepartie.....	410
§ 2 Un devoir privé de sanction	411
A) L'illusoire condamnation à réparer.....	411
B) L'impossible condamnation à exécuter	412
Section 2 – L'obligation civile de donner effet au mérite.....	413
§ 1 Une créance de récompense.....	414
A) Fondement et nature de la créance de récompense	414
1) Fondement moral	414
2) Nature mixte.....	416
B) Autonomie	418
1) Autonomie par rapport à la gestion d'affaire.....	418
2) Autonomie par rapport à l'enrichissement sans cause	419
§ 2 Une dette de différenciation.....	422
A) Différenciation par la distinction	422
1) Une gratification autorisée	422
2) Une gratification imposée.....	424
B) Différenciation par la protection.....	425
1) Une protection provisoire	426
2) Une protection définitive.....	426
Conclusion du Livre II	427
CONCLUSION GÉNÉRALE.....	429
BIBLIOGRAPHIE.....	435
INDEX ALPHABÉTIQUE	463
TABLE DES MATIÈRES.....	471