

LES OUTILS DU RAISONNEMENT ET DE LA RÉDACTION JURIDIQUES

Gisèle Laprise

Table des matières

On peut se procurer le présent ouvrage à :

*Les Éditions Thémis
Faculté de droit, Université de Montréal
C.P. 6128, Succ. Centre-Ville
Montréal (Québec), H3C 3J7
Canada*

*Courriel : themis@droit.umontreal.ca
Internet : <http://www.themis.umontreal.ca>
Téléphone : (514) 343-6627
Télécopieur (514) 343-6779*

2000 – Éditions Thémis Inc.
Toute reproduction ou distribution interdite
Disponible exclusivement à : <http://www.themis.umontreal.ca>

Table des matières

Avant-propos	vii
Liste des abréviations	ix
Chapitre premier	
La jurisprudence, source privilégiée dans l'analyse du raisonnement juridique.....	1
Section 1. Autorité de la jurisprudence.....	3
A. La chose jugée et les justiciables.....	4
1. En droit civil.....	4
2. En common law.....	6
B. Le précédent et les tribunaux.....	7
1. En droit civil.....	7
a) Le fondement historique de la création des règles de droit.....	7
b) Le rôle des tribunaux.....	8
2. En common law.....	10
a) Le fondement historique de la création des règles de droit.....	11
b) Le rôle des tribunaux.....	12
3. Rapprochement entre les deux systèmes de droit.....	14
a) Les quatre techniques visant à limiter ou à écarter la règle du <i>stare decisis</i>	15
b) L'attitude des tribunaux canadiens face au lien obligatoire.....	16
i) Tribunaux dans les provinces de common law	16
ii) Tribunaux québécois.....	17

C. La jurisprudence et les autres sources du droit	20
1. Sources principales.....	21
a) Suprématie de la Constitution canadienne.....	21
b) Importance des lois.....	23
i) <i>Les lois quasi constitutionnelles</i>	23
ii) <i>Les lois ordinaires</i>	24
c) Place des règlements.....	24
d) Rang de la jurisprudence.....	25
i) <i>L'interprétation et l'application des règles rigides de la Constitution</i>	25
ii) <i>Les précédents rendus sur un point de droit ou une question de droit en l'absence de loi en droit public québécois</i>	25
iii) <i>Le pouvoir de surveillance et de contrôle de la légalité des décisions des tribunaux inférieurs</i>	26
iv) <i>L'interprétation et l'application des lois et des règlements</i>	27
2. Sources secondaires.....	28
a) Caractère et importance des coutumes.....	29
b) Caractère et importance de la doctrine.....	31
Section 2. Analyse et résumé d'une décision	33
A. Analyse d'une décision	33
B. Élaboration du résumé d'une décision	34
Données de la décision	35
1. Identification de la décision.....	35
2. Identification des parties.....	36
3. Faits.....	39
4. Procédure.....	41
a) Détermination de la procédure introductive d'instance.....	41
i) <i>Différences de forme et de fond entre l'action et la requête introductive d'instance</i>	42
ii) <i>Buts de la requête interlocutoire</i>	44

b) Détermination de la nature et du fondement de la procédure.....	44
c) Détermination du niveau de l'instance et, si appel, mention du dispositif et des motifs des cours inférieures.....	45
5. Prétentions et arguments des parties.....	45
6. Question(s) de droit.....	47
a) Méthode de formulation par le fondement de la demande.....	48
b) Méthode de formulation par les arguments des parties.....	48
Raisonnement juridique.....	50
1. Motifs.....	50
a) Réponses aux questions préliminaires.....	51
b) Réponses aux questions d'interprétation et d'application.....	52
i) <i>Interprétation de la règle de droit</i>	52
ii) <i>Application de la règle de droit</i>	52
2. Dispositif.....	54
3. Commentaires.....	54
a) <i>Obiter dictum</i>	55
b) Opinion concurrente	56
c) Dissidence	57
ANNEXE I. Fiche de jurisprudence.....	I-1
ANNEXE II. <i>Beaumont-Butcher c. Butcher</i>.....	I-5
Chapitre deuxième	
Les techniques de solution d'un problème juridique.....	59
Section 1. À partir d'une situation de fait.....	60
A. Collecte et analyse des faits pertinents.....	60
1. Répondre aux questions.....	62
a) Qui?	63
b) Quoi?	63
c) Quand?	64

d) Où?.....	64
e) Comment?.....	65
f) Pourquoi?	65
2. Ordonner les faits pertinents de façon chronologique	66
B. Identification du droit applicable.....	66
1. Identification du domaine du droit	67
2. Identification des règles de droit	67
3. Examen des conditions d'application des règles de droit	68
a) Conditions d'application prévues par la loi.....	68
b) Autres conditions d'application prévues par la jurisprudence.....	69
4. Identification des solutions juridiques.....	69
a) Recours.....	69
b) Autres solutions.....	69
5. Préparation de la preuve selon la solution choisie	70
Section 2. À partir d'un énoncé juridique	71
A. Analyse du sens de l'énoncé juridique	71
1. Analyse syntaxique.....	71
2. Analyse sémantique.....	73
B. Détermination de l'orientation de l'énoncé	75
C. Identification des questions de droit soulevées.....	76
D. Identification du droit applicable.....	76
E. Formulation de la réponse	77
Chapitre troisième	
Le plan.....	79
Section 1. Le plan détaillé explicite.....	80
A. Méthodes d'élaboration du plan.....	81

1. Méthode cartésienne.....	81
2. Méthode analytique.....	84
B. Conseils de rédaction du plan.....	85
1. Règles de fond.....	85
a) Objectifs de travail.....	86
b) Caractéristiques des divisions.....	88
2. Règles de forme.....	90
a) Principaux systèmes de division d'un texte.....	91
i) Pour le plan cartésien.....	91
ii) Pour le plan analytique.....	93
b) Titres des divisions.....	93
Section 2. Le plan détaillé implicite.....	95
A. Définition.....	95
B. Caractéristiques.....	95
1. Introduction et conclusion.....	95
2. Développement.....	99
Chapitre quatrième	
Les familles de raisonnements juridiques.....	103
Section 1. Raisonnements juridiques de contrainte	
intellectuelle.....	105
A. Raisonnement déductif.....	105
1. Dans l'application du droit.....	105
2. Dans l'interprétation du droit.....	110
a) Le raisonnement <i>a pari</i>	111
b) Le raisonnement <i>a fortiori</i>	112
c) Le raisonnement <i>a contrario</i>	113
B. Raisonnement inductif.....	114
1. Dans l'élaboration du droit.....	115
2. Dans l'appréciation de la preuve.....	117

Section 2. Raisonnements juridiques de persuasion	119
A. Raisonnements de persuasion analysant la règle de droit législative	120
1. Arguments fondés sur l'intention expresse du législateur	120
a) Arguments de texte	120
b) Arguments de cohérence	123
<i>i) Cohérence interne</i>	123
<i>ii) Cohérence horizontale</i>	124
<i>iii) Cohérence verticale</i>	125
2. Arguments fondés sur l'intention implicite du législateur	125
a) Argument téléologique	126
b) Argument historique	127
B. Raisonnements fondés sur des opinions	129
1. Argument d'autorité.....	129
2. Argument de précédent.....	130
Section 3. Raisonnements issus de la technique juridique	130
A. Argument de présomption	131
1. Exemples de présomptions simples créées par le législateur québécois	133
2. Exemples de présomptions absolues.....	134
B. Argument de fiction	135
1. Fictions contre l'histoire	136
2. Fictions contre la science.....	137
3. Fictions permettant d'attribuer ou de modifier la personnalité.....	138
4. Fictions à l'encontre de la logique	138
C. Argument de prescription	139

Chapitre cinquième	
La doctrine et la jurisprudence :	
techniques de repérage et conventions de citation	143
Section 1. Techniques de repérage	144
A. Notions préliminaires	144
B. Explications des techniques de repérage portant sur la doctrine et la jurisprudence	146
1. Doctrine.....	146
a) Instruments de repérage des monographies.....	147
i) <i>Catalogue informatisé (ATRIUM)</i>	147
ii) <i>Annuaire de jurisprudence et de doctrine du Québec (A.J.D.Q.)</i>	148
b) Instruments de repérage des articles de périodique.....	154
i) <i>Index to Canadian Legal Periodical Literature (I.C.L.P.L.)</i>	154
ii) <i>Annuaire de jurisprudence et de doctrine du Québec (A.J.D.Q.)</i>	154
2. Jurisprudence.....	155
a) Instruments de repérage de la législation citée (consolidation et ouvrages courants).....	156
b) Instruments de repérage de la jurisprudence citée (consolidation et ouvrages courants).....	160
Tableaux sur les techniques de repérage concernant la jurisprudence et la doctrine.....	163
Section 2. Conventions de citation	166
A. Notions préliminaires	166
B. Distinction entre la liste bibliographique et les notes infrapaginales	167
Chapitre sixième	
La présentation matérielle des écrits juridiques	169
Section 1. Exigences de l'ordre de présentation	170
Section 2. Neuf conventions sur la mise en pages	171

1 ^{re} convention :	Présentation de la page-titre en lettres minuscules.....	171
2 ^e convention :	Présentation de la table des matières.....	172
3 ^e convention :	Pagination et ponctuation.....	172
4 ^e convention :	Marges, retraits et interlignes.....	173
5 ^e convention :	Création d'une note infrapaginale.....	174
6 ^e convention :	Soulignements dans la bibliographie, dans les notes infrapaginales et dans le texte.....	174
7 ^e convention :	Présentation de chiffres dans un texte.....	175
8 ^e convention :	Parties et divisions usuelles.....	175
9 ^e convention :	Caractères et polices à utiliser pour les travaux.....	176
Chapitre septième		
Le commentaire d'une décision		177
Section 1. Introduction : résumé des principales « données » de la décision		180
A.	Le domaine spécifique du droit analysé.....	181
B.	La procédure, les faits retenus, le dispositif et les motifs des instances inférieures	181
C.	La ou les question(s) de droit	183
D.	L'annonce du plan.....	184
E.	Les adaptations possibles de l'introduction	185
Section 2. Développement : analyse de la partie « raisonnement juridique » de la décision		186
A.	Le sens.....	186
1.	Les motifs sont clairs.....	187
2.	Les motifs sont équivoques	188
B.	La valeur.....	189
1.	En droit.....	189

a) Interprétation de la règle de droit.....	189
b) Application de la règle de droit.....	190
c) Choix de la règle de droit.....	192
2. En équité.....	193
Section 3. Conclusion : portée de la décision.....	195
ANNEXE III. Conseils pour la rédaction d'un commentaire	VII-1
ANNEXE IV. L'action en dommages et intérêts : un recours longtemps refusé à la femme battue par son mari	VII-3
Chapitre huitième La dissertation juridique.....	199
Section 1. Phase préparatoire.....	201
A. Analyse du sujet.....	201
1. Détermination du sens du sujet.....	202
a) Par l'analyse syntaxique.....	202
b) Par l'analyse sémantique.....	202
2. Détermination de l'orientation du sujet.....	204
B. Analyse de la documentation.....	206
1. Travail préparatoire à la cueillette de la documentation.....	206
a) Évaluation de l'ampleur de la recherche.....	207
b) Objectifs de recherche.....	208
c) Préparation du plan provisoire	208
d) Établissement de la liste des sources à consulter	208
2. Traitement de la documentation.....	209
a) Lecture sélective et active de la documentation.....	209
b) Classement des fiches.....	214
Section 2. Phase de rédaction.....	217
A. Élaboration des plans détaillés explicite et implicite	217
B. Mise en forme de la dissertation.....	218

1. Réalisation de trois versions.....	218
2. Conseils de rédaction	219
Chapitre neuvième	
L'avis juridique.....	221
Section 1. Caractéristiques de rédaction de l'avis juridique.....	222
A. De forme.....	222
1. Communes à tous les avis	222
2. Particulières selon le destinataire de l'avis.....	223
B. De fond.....	225
1. Obligatoires : réalisme et intégrité.....	225
2. Variables : ordre de présentation de la solution.....	226
Section 2. Méthode de confection de l'avis.....	226
A. Élaboration du contenu de l'avis	227
1. Collecte et analyse des faits pertinents.....	227
2. Identification du domaine du droit	227
B. Composantes essentielles d'un avis juridique.....	229
1. En-tête	230
2. Confirmation du mandat (préciser la date et les circonstances)	230
3. Description du mandat (circonscrire le problème ou la question).....	230
4. Exposé des faits et description des documents	230
5. Examen du droit menant à la réponse ou à la solution.....	231
6. Recommandations et disponibilité.....	231
7. Salutations d'usage	232

ANNEXE V. Aide-mémoire pour la rédaction d'un avis juridique.....	IX-1
Table de la législation.....	233
Table de la jurisprudence	241
Bibliographie	245
Index analytique	253