

Marc DORAY

Les thèses (néo)normativistes de Kelsen et ses épigones sont ancrées dans la mouvance positiviste de la théorie juridique, mouvance héritière du positivisme philosophique selon lequel la science serait distincte de son objet. Le droit constituerait ainsi un « donné ». Toutefois, les éléments fondamentaux de l'édifice (néo)normativiste (catégorie de l'imputation, hiérarchie des normes, validité formelle) donnent à voir un droit non pas « donné », mais « construit » par la science juridique ; ils ne permettent pas en outre de démontrer l'existence même du droit. De fait, l'idée kelsénienne d'une inférence entre les normes, pourtant mise en échec par les présupposés normativistes adoptés (Loi de Hume), reste au cœur des construits théoriques néo-normativistes. Aux fondements de cette fragilité, un projet commun : faire du droit un objet scientifique spécifique caractérisé par son unité. Cette dernière opération recèle une interaction profonde entre l'observateur scientifique et son objet, caractéristique d'un constructivisme, certes scientifique. Mais d'un constructivisme qui, trop radical au regard d'un objet complexe, paraît bien inachevé.

The normativist theses of Kelsen and his followers are grounded in positivist theory of law, which is derived from philosophical positivism. According to this theory, law (as distinct from its doctrinal study) should be considered as a result "out there", completely independent of the knower. Nevertheless, through the core elements of the normativist theory (the category of imputation, the hierarchical structure of legal system or *Stufenbaulehre*, the legal/formal validity), law appears to be "constructed" by legal science. Furthermore, normativisms fail to demonstrate the mere existence of law. Despite its refutation by Kelsen's theoretical assumption of "is-ought" problem (Hume's law), the derivation of validity's thesis has been carried on by Kelsen's followers. Yet, the main weakness lies in one shared project, consubstantial to normativisms: make law a specific object of science, characterized by its unity. Through this operation one can see the interaction between the knower and the knowledge which define constructivism. A restricted form of constructivist foundation for legal knowledge quite unsuited to a complex object, so that it appears uncompleted.