

Collection de la Revue de droit suisse
Cahier 55

Jean-François Perrin

Conflits entre le droit interne et le droit international

Démocratie directe et/ou pouvoir des juges?

Helbing Lichtenhahn

Table des matières

| | | |
|---------------------|---|----|
| Avant-propos | V | |
| Abréviations | XIII | |
| Bibliographie | XV | |
| Chapitre I | Les conflits de normes juridiques, quelques paramètres généraux | 1 |
| § 1 | De la logique juridique à la logique judiciaire? | 1 |
| § 2 | Les solutions classiques ... et celles qui le sont moins ! | 3 |
| Chapitre II | Monisme et/ou pluralisme des ordres juridiques? | 7 |
| § 1 | Vers un ordre juridique global? | 7 |
| § 2 | «Le caractère inévitable d'une construction <moniste>»? | 9 |
| § 3 | «Intégration» ou «coordination» des ordres juridiques? | 11 |
| Chapitre III | Les conflits de normes au sein du droit international | 14 |
| § 1 | Relations entre la hiérarchisation du droit international et l'application de ce droit dans l'ordre juridique étatique | 14 |
| § 2 | Le «droit international» | 15 |
| § 3 | Le «jus cogens» instaure-t-il une hiérarchisation propre au droit international public? | 16 |
| § 4 | Une hiérarchie par la primauté nécessaire de tout instrument normatif qui protège les droits de l'homme? | 18 |
| § 5 | La Charte des Nations Unies est-elle la nouvelle «Constitution matérielle» de la communauté internationale? | 20 |
| Chapitre IV | Modalités d'intégration du droit international aux différents ordres juridiques nationaux | 22 |
| § 1 | La doctrine classique peut-elle être encore invoquée avec utilité? | 22 |
| § 2 | Le «couplage» des ordres juridiques internationaux et internes en droit comparé | 24 |
| § 3 | Le pluralisme comme solution | 27 |
| Chapitre V | La place des principes généraux dans la hiérarchie des normes juridiques | 30 |
| § 1 | La «force» des principes généraux du droit | 30 |
| § 2 | Le «tout» intelligible | 33 |

| | | |
|----------------------|--|----|
| Chapitre VI | Les principes généraux sont-ils des règles de droit comme les autres? | 35 |
| § 1 | De la nécessité de déplacer les bornes installées par le positivisme juridique | 35 |
| § 2 | Typologie des fonctions des principes généraux du droit | 36 |
| § 3 | Les fonctions des principes généraux écrits, en droit positif contemporain | 37 |
| § 4 | Et si les « principes » n'étaient pas des règles de droit? | 39 |
| Chapitre VII | Les relations entre les principes généraux du droit et les autres normes juridiques de même niveau | 44 |
| § 1 | De la complémentarité aux conflits internormatifs | 44 |
| § 2 | Un cas d'école | 45 |
| § 3 | Le sort des principes généraux confrontés à la règle de la spécialité | 48 |
| Chapitre VIII | Des principes généraux pour justifier les exceptions aux effets de la loi | 50 |
| § 1 | Justification de la fonction « correctrice » des principes généraux du droit | 50 |
| § 2 | La fonction « correctrice » du principe de proportionnalité | 51 |
| § 3 | La fonction « correctrice » des règles de la bonne foi | 52 |
| § 4 | L'abus de droit en droit public | 55 |
| § 5 | La fonction « protectrice » des principes généraux du droit | 57 |
| Chapitre IX | Une hiérarchie entre les principes généraux du droit? | 59 |
| § 1 | L'égalité formelle | 59 |
| § 2 | L'égalité « formelle » vaut-elle aussi pour les principes généraux qui ressortissent au domaine juridique des droits de l'homme? | 61 |
| § 3 | Une argumentation pour procéder à un choix entre des principes concurrents | 62 |
| § 4 | La mise en œuvre de la pesée des intérêts | 64 |
| Chapitre X | Le principe de proportionnalité figure-t-il parmi les règles du droit international impératif? | 68 |
| § 1 | La portée du principe de proportionnalité en droit | 68 |
| § 2 | ... Et en dehors du cas du conflit avec les droits fondamentaux? | 70 |
| § 3 | Le principe de proportionnalité s'impose-t-il au titre du <i>jus cogens</i> ? | 72 |

| | | |
|----------------------|--|-----|
| Chapitre XI | Le conflit entre la loi suisse et le droit international | 77 |
| § 1 | Du conflit entre droit interne et droit international en droit constitutionnel suisse | 77 |
| § 2 | L'avis des autorités politiques sur la question du conflit possible entre le droit interne et le droit international | 79 |
| § 3 | La jurisprudence du Tribunal fédéral concernant le conflit entre la loi fédérale et le droit international | 81 |
| Chapitre XII | Le Tribunal fédéral a-t-il le droit de réviser la Constitution ? | 85 |
| § 1 | Le conflit entre la Constitution et le droit international | 85 |
| § 2 | Obiter dicta ... bis repetita | 90 |
| Chapitre XIII | Le «principe» de la primauté du droit international est-il utile ? | 93 |
| § 1 | Le discours du Tribunal fédéral au sujet de la primauté du droit international | 93 |
| § 2 | Conflit ou agencement de normes ? | 94 |
| § 3 | Les concepts «autonomes» les plus fréquemment utilisés par la Cr.EDH | 96 |
| § 4 | Proportionnalité, pesée des intérêts et application du droit international | 101 |
| Chapitre XIV | Primauté du droit international: de quel «droit international» s'agit-il ? | 106 |
| § 1 | Les conflits de normes à l'intérieur du droit international public | 106 |
| § 2 | Le principe de la primauté du droit international peut-il survivre à l'arrêt de la Grande Chambre ? | 109 |
| § 3 | Conclusion provisoire au sujet du principe de la primauté du droit international | 111 |
| Chapitre XV | Du monisme à un pluralisme <i>de facto</i> ou de la nécessité d'aligner la théorie sur les pratiques | 114 |
| § 1 | Oser faire ... et par conséquent oser dire ! | 114 |
| § 2 | La «fragmentation» du droit international. | 117 |
| § 3 | Le pluralisme juridique est-il en passe de s'installer à Strasbourg ? | 119 |
| Chapitre XVI | L'avènement d'une juridicité pluraliste | 121 |
| § 1 | L'origine philosophique du pluralisme juridique | 121 |
| § 2 | ... Et si Gurvitch avait raison ? | 123 |
| § 3 | Les caractères généraux d'une juridicité pluraliste | 126 |

| | | |
|-----------------------|---|-----|
| Chapitre XVII | La mise en œuvre du pluralisme juridique | 130 |
| § 1 | Ce qui ne change pas ... | 130 |
| § 2 | Ce qui change ... | 134 |
| § 3 | Comment mener un raisonnement juridique au moyen du paradigme pluraliste? | 138 |
| Chapitre XVIII | La Constitution fédérale en tant que «source» du droit suisse | 142 |
| § 1 | La Constitution, cadre général de l'ordre juridique suisse | 142 |
| § 2 | Les conflits entre la Constitution et la législation fédérale | 144 |
| § 3 | Le droit international dans la Constitution | 149 |
| Chapitre XIX | Juridicité et droit «ordinaire» | 153 |
| § 1 | La source du droit «ordinaire» | 153 |
| § 2 | Le droit et l'application de la loi en droit suisse | 154 |
| § 3 | Les règles juridiques qui ne doivent pas leur existence à l'intervention d'un organe de l'État | 157 |
| Chapitre XX | Pesée des intérêts et pouvoirs des juges | 163 |
| § 1 | L'avènement d'une théorie anglo-saxonne du droit | 163 |
| § 2 | Pesée des intérêts et application de la loi | 167 |
| § 3 | La pesée judiciaire des intérêts | 170 |
| § 4 | Proportionnalité et conflits de normes juridiques | 172 |
| Chapitre XXI | Conflits entre le droit interne et le droit international. Faut-il modifier la Constitution? | 177 |
| § 1 | La légitimité en démocratie pluraliste | 177 |
| § 2 | Faut-il modifier la Constitution fédérale au sujet de la règle de conflit? | 179 |
| § 3 | L'initiative pour «l'autodétermination» points par points. | 181 |
| § 4 | Appréciation générale de l'initiative «Le droit suisse au lieu de juges étrangers ...» | 190 |