

COURS N°5

LES GRANDES QUESTIONS DU DROIT

Marie-Anne FRISON-ROCHE

Professeur des Universités, Sciences Po (Paris)

mafr@mafr.fr

www.mafr.fr

2^{ième} Question : LES ESPACES DU DROIT

PLAN :

- Section I : L'espace du droit à travers la géographie
- Section II : L'espace du droit et les autres espaces normatifs

A TRAVERS LA GEOGRAPHIE

Plan :

- A/ L'Europe
- B/ Le monde
- C/ L'aporie des espaces juridiques sans géographie

A / L'Europe

1) L'Union européenne :

a) le déploiement de l'ordre juridique autonome de l'Union européenne

- ✓ Caractère bicéphale de la Commission européenne
- ✓ Importance de la Cour de justice de l'Union européenne
- ✓ Organes politiques : Conseil des ministres, le Parlement
- ✓ Organes flottants : le Forum de stabilité financière, l'ESMA
- ✓ Poids grandissant du Parlement européen

A / L'Europe

1) L'Union européenne :

b) La pénétration de l'ordre juridique européen en droit français (renvoi cours n°4 slide 64 et 65)

- ✓ CE, 8 février 2007, *Arcelor*
- ✓ CE, 10 avril 2008, *CNB*

2) L'Europe des droits de l'homme

- ✓ Spécificité de la CEDH, intégration d'une juridiction *ad hoc*
- ✓ **Article 6 CEDH** : « *Toute personne a droit à ce que sa cause soit entendue équitablement, publiquement et dans un délai raisonnable, par un tribunal indépendant et impartial, établi par la loi, qui décidera, soit des contestations sur ses droits et obligations de caractère civil, soit du bien-fondé de toute accusation en matière pénale dirigée contre elle* ».

2) L'Europe des droits de l'homme

- ✓ Notion de « matière civile » et de « matière pénale »
- ✓ Transparence de la qualification formelle Ass. Plén., 5 fév. 1999, *Oury*
- ✓ Superposition des qualifications CE ass., 3 déc. 1999, *Didier*
- ✓ Articulation entre conformité constitutionnelle et conformité conventionnelle : exemple de la garde à vue
 - Conseil Constitutionnel, QPC, 30 juillet 2010,
 - Crim., 17 octobre 2010
 - Loi *relative à la garde à vue*, 14 avril 2011

3) L'articulation des deux Europes

- ✓ Point de départ : l'étanchéité des deux Europes
- ✓ Porosité des deux Europes :
 - Ex. la décision du Parlement européen du 11 février 2010 relative au fichier SWIFT
- ✓ Perspective d'adhésion de l'Union européenne à la CEDH
- ✓ Echec de la Constitution européenne
- ✓ Charte des droits fondamentaux, statut?

B / Le monde : l'hypothèse du droit global

1) L'arbitrage international :

Article 1492 du Code de procédure civile : Est international l'arbitrage qui met en cause des intérêts du commerce international .

2) *La lex mercatoria*

- Définition de la *lex mercatoria*
- La querelle doctrinale sur la nature de la *lex mercatoria* : véritable espace de droit (B Goldmann) ou simple manifestation de l'équité (P. Lagarde) ; l'ordre juridique arbitral (E. Gaillard)
- Démonstration de l'autorité doctrinale

3) L'OMC et son organe de règlement des litiges, l'ORD

- ✓ Le mécanisme novateur parce que archaïque de l'OMC (Accords de Marrakech de 1995)
- Extensions de la prohibition des barrières tarifaires aux barrières non-tarifaires (ex. du bœuf aux hormones)
- Un mécanisme juridictionnel intégré
- L'efficacité de la justice privée : *Retaliation*

3) L'OMC et son organe de règlement des litiges, l'ORD

- ✓ Le contentieux dit *du bœuf aux hormones ORD*, 16 janvier 1998
- ✓ Le contentieux Etats-Unis / Europe et Europe / Etats-Unis (dit *Boeing C/ Airbus*)
 - ORD, décision du 30 Juin 2010, condamnant l'Union européenne
 - ORD, décision du 16 septembre 2010 qui condamne les Etats-Unis pour subventions gouvernementales illégales.
- ✓ Coût des contentieux. Solution des parties tierces

4) Le CIRDI :

- ✓ Obligation de sécurité nationale pour les investissements étrangers
- ✓ Obligation de sécurité juridique ?

5) Les trous dans le maillage de l'ordre juridique international

- ✓ L'existence d'un ordre juridique supra national (Jean-René Dupuy) ?
- ✓ La question des droits de l'homme (ex. des produits fabriqués en prison)
- ✓ Exemple de la norme du « travail décent » émise par l'OIT et son effectivité
- ✓ La perspective d'une OME ?

C / L'aporie des espaces juridiques sans géographie

- ✓ Le droit a besoin de corporéité et de frontières (principe même du droit international privé)
- ✓ Nouveauté majeure de l'information, de son stockage et de sa circulation
- Le statut de l'information sur les marchés financiers : qui est débiteur ? Qui court le risque ?
- Le statut des stockages de données en informatique : le *Cloud Computing*

C / L'aporie des espaces juridiques sans géographie

- ✓ Régulation de la finance et d'Internet
- ✓ La possible solution d'une internalisation du droit dans les acteurs économiques (déontologie) ou les objets techniques