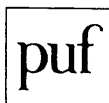


Loïc Cadiet
Jacques Normand
Soraya Amrani Mekki

Théorie générale du procès

Thémis droit



Sommaire

<i>Introduction.</i>	1
Section 1 / <i>Théorie générale du droit et théorie générale du procès.</i>	2
Section 2 / <i>Théorie générale du procès et droit processuel.</i>	5

PREMIÈRE PARTIE

LA FONCTION DU PROCÈS

TITRE PREMIER RENDRE LA JUSTICE

Chapitre 1. Les sens de la justice	43
Section 1 / <i>Justice et éthique.</i>	50
1 / Éthique et théories de la justice.	51
1 Interrogations antiques	51
A / Hésiode et sa <i>Théogonie</i>	51
B / Socrate, Platon, Aristote et les autres	52
a) Socrate et Platon	53
b) Aristote.	54
2 Philosophies modernes	57
3 Réflexions contemporaines	58
A / Une <i>Théorie de la Justice</i> selon John Rawls	59
a) Position originelle et voile d'ignorance	59
b) Principe d'égalité et principe de différence	61

B / <i>Le Juste</i> selon Paul Ricœur	61
a) La fondation éthique du concept de justice	62
b) La justice pensée en situation.	62
c) Théorèmes de la théorie du juste : le bon, le légal, l'équitable	63
d) Juger : départager et prendre part.	65
2 / Justice et éthique du juge	66
1 Autorités régulatrices et éthique professionnelle	67
2 Justice étatique et comités d'éthique	68
3 Acte de juger et conscience du juge.	69
Section 2 / <i>Justice et droit</i>	77
1 / Communauté	77
1 Hier	78
2 Aujourd'hui.	79
2 / Dissonances	81
1 Justice, droit et équité substantielle	81
2 Justice, droit et procès équitable	93
Chapitre 2. Les sources de la justice	104
Section 1 / <i>La justice de l'État</i>	104
1 / La justice rendue par les juges	105
1 La justice, une fonction de l'État	105
A / Séparations traditionnelles	105
a) Justice et pouvoir exécutif	106
b) Justice et pouvoir législatif	110
B / Nouvelles frontières	113
a) Justice et Constitution	113
b) Justice et pouvoirs privés.	129
2 La justice, un service de l'État	142
A / Au sens strict	142
a) Continuité de la justice	142
b) Égalité devant la justice	144
B / Au sens large : l'arbitrage	164
2 / La justice rendue en dehors des juges.	178
Section 2 / <i>La justice hors l'État ?</i>	191
1 / Contractualisation	192
1 La notion de justice contractuelle	192
A / La justice dans le contrat	192

B / La justice par le contrat	196
C / Du contrat et de la justice dans leur rapport à l'équité	201
2 Les principes directeurs de la justice contractuelle	207
A / Les principes inspirés des exigences du procès équitable.	208
a) Les garanties tenant aux parties	208
b) Les garanties tenant au tiers	212
B / Les principes spécifiques aux règlements amiables.	214
a) La confidentialité	215
b) Le consentement	217
2 / Internationalisation	231
1 Internationalisation juridictionnelle.	232
A / Les juridictions à vocation universelle.	233
a) Cour internationale de justice	233
b) Cour pénale internationale	234
B / Les juridictions à vocation régionale.	237
a) Cour européenne des droits de l'homme	237
b) Juridictions de l'Union européenne.	240
2 Internationalisation procédurale	262
A / L'harmonisation des règles procédurales dans l'Union européenne	263
a) En matière civile	263
b) En matière pénale	266
B / L'harmonisation mondiale des procédures civiles transnationales.	270

TITRE SECOND RÉSOUDRE LES LITIGES

Chapitre 1. La notion de procès	287
Section I / <i>Le litige</i>	290
1 / Définition	291
1 Variations	291
2 Mise en ordre	293
2 / Utilités	298
1 Le litige et le choix du mode de règlement	298
2 Le litige et la mise en œuvre du mode de règlement.	302

Section 2 / <i>La procédure</i>	310
1 / L'action	313
1 La notion d'action	314
A / En droit judiciaire privé	314
a) La définition légale de l'action	314
b) L'autonomie de l'action par rapport au droit fondamental d'accès à un tribunal	315
B / En procédure pénale	318
2 / Les conditions d'accès à l'examen du fond	327
A / L'intérêt pour agir	328
a) Caractère personnel	328
b) Caractère né et actuel	329
c) Caractère légitime	330
d) Caractère personnel et caractère direct du dommage en matière d'action civile	331
B / La qualité pour agir	338
a) La qualité dans les actions qui mettent en cause l'intérêt personnel du demandeur ou du défendeur	339
b) La qualité pour agir aux fins de défendre les intérêts généraux de la société	342
c) La qualité pour agir dans un intérêt collectif	349
d) La qualité pour agir dans l'intérêt individuel d'autrui	356
2 / L'instance	365
1 Définition procédurale de l'instance	366
A / L'instance dans le procès	366
B / La structure de l'instance	369
2 Conception juridique de l'instance	374
A / La qualification du lien processuel	375
B / La répartition des rôles processuels	380
a) Exposé de la distinction entre procédure accusatoire et procédure inquisitoire	381
b) Discussion de la distinction entre procédure accusatoire et procédure inquisitoire	382
Chapitre 2. La solution du litige	394
Section 1 / <i>La solution juridictionnelle du litige</i>	395
1 / La notion de juridiction	396
1 Les difficultés liées à l'élaboration des critères	396
2 Les difficultés liées à l'utilisation des critères	400

A / Le critère matériel	400
a) Objet de la fonction juridictionnelle	400
b) Nature de la matière juridictionnelle	403
B / Le critère formel	404
2 / La diversité des juridictions	409
1 L'harmonisation horizontale des juridictions	412
A / Distinction selon les ordres de juridiction	412
a) Dualisme juridictionnel	412
b) Unité fonctionnelle	416
B / Distinctions selon la nature des juridictions	419
a) La diversité inopportune des juridictions de droit commun et d'exception	419
b) La division artificielle des juridictions civiles et pénales	429
2 L'équilibre vertical des juridictions	431
A / Une organisation pyramidale	431
a) Les juridictions d'appel	432
b) Les hautes juridictions	435
B. Le réseau des juridictions	437
Section 2 / <i>La solution conventionnelle du litige</i>	445
1 / L'anticipation conventionnelle de la solution du litige	454
1 L'anticipation d'une solution extrajudiciaire du litige	461
A / Clauses favorisant la solution bilatérale du litige	462
a) Solution conventionnelle du différend sans intervention d'un tiers	462
b) Solution conventionnelle du différend avec intervention d'un tiers	464
B / Clauses autorisant la solution unilatérale du litige	468
2 L'anticipation d'une solution judiciaire du litige	471
A / Clauses relatives à l'action	472
a) Aménagement du droit d'agir dans le temps : clauses de prescription	472
b) Aménagement du droit d'agir dans l'espace : clauses de compétence	475
B / Clauses relatives à l'instance	475
a) Clauses imposant une coopération judiciaire entre les parties	476
b) Clauses définissant la charge de la dette judiciaire entre les parties	478

2 / L'élaboration de la solution conventionnelle du litige	490
1 La solution conventionnelle du litige en dehors du juge	491
A / Différends individuels.	491
a) Manifestations procédurales.	491
b) Qualification contractuelle.	496
B / Contentieux collectifs	500
2 La solution conventionnelle du litige en présence du juge.	504
A / La conciliation judiciaire.	504
a) Formes traditionnelles	504
b) Modalités nouvelles	506
B / Les accords processuels.	524
a) Les accords relatifs à l'instance	525
b) Les accords relatifs au juge	530

DEUXIÈME PARTIE

LES RÈGLES DU PROCÈS

TITRE PREMIER LE DROIT AU PROCÈS

Chapitre 1. Le droit au juge	555
Section 1 / <i>Le droit d'accès à un tribunal</i>	555
1 / Affirmation	556
2 / Mise en œuvre	565
1 Compétence	565
2 Obstacles	570
A / Diversité.	570
B / Actualité.	572
3 Sanctions	580
4 Remèdes	582
A / Relativement au cas d'espèce	582
B / Au-delà du cas d'espèce	584
a) Les interventions législatives et réglementaires	584
b) L'office du juge	585
Section 2 / <i>Le droit à un juge indépendant et impartial</i>	595
1/ Le droit à un juge indépendant	596

2/ Le droit à un juge impartial	597
1 La définition de l'impartialité du juge	598
A / De l'impartialité	598
a) Impartialité subjective	598
b) Impartialité objective	599
B / Du juge	606
2 Les garanties de l'impartialité du juge	608
A / Prévention de la partialité	608
B / Sanction de la partialité	612
Chapitre 2. Les droits de la défense	627
Section 1 / <i>Le principe du contradictoire</i>	628
1/ La notion de principe du contradictoire	629
1 Définition négative	629
A / Principe du contradictoire et droits de la défense	629
B / Principe du contradictoire et égalité des armes	631
C / Principe du contradictoire et droit d'être entendu	633
D / Principe du contradictoire et impartialité	633
E / Principe du contradictoire et loyauté	634
2 Définition positive	637
A / Terminologie : contradictoire ou contradiction ?	637
B / Valeur	639
C / Etendue	641
2 / Le contenu du principe du contradictoire	642
1 Être entendu ou appelé	643
2 Obtenir communication des éléments du procès	645
3 Pouvoir contredire effectivement	648
3 / Les limites du principe du contradictoire	649
1 Contradictoire différé	649
2 Contradictoire exclu	651
Section 2 / <i>Les autres droits de la défense</i>	658
1 / La publicité	660
1 L'affirmation de la publicité comme droit de la défense	661
A / Les raisons de la publicité	662
B / La réalisation de la publicité	665

2 La relativité du principe de publicité	667
A / Spécificités de l'affaire	668
B / Nécessité du secret	670
a) Secret du délibéré.	670
b) Secret de l'instruction	672
2 / La motivation	679
1 Le principe de l'obligation de motiver	679
A / Fondements	679
B / Régime.	683
C / Domaine	686
2 Les limites de l'obligation de motiver	687
3 / Le droit a une voie de recours	697
1 Les limites du droit à une voie de recours	698
2 L'affirmation du droit à une voie de recours effective	701

TITRE SECOND LE DROIT DU PROCÈS

Chapitre 1. Les éléments de l'instance	713
Section 1 / <i>Les éléments subjectifs de l'instance</i>	713
1 / Les parties	714
1 La qualité de partie	715
A / La condition processuelle de partie.	715
a) Partie volontaire	715
b) Partie nécessaire	719
B / La position processuelle des parties	720
2 La qualité de tiers	722
2 / L'assistance et la représentation des parties.	737
1 L'assistance	738
2 La représentation	740
Section 2 / <i>Les éléments objectifs de l'instance</i>	751
1 / La détermination de la matière litigieuse	752
1 L'objet	752
A / Rôle des parties	752
B / Office du juge	755
2 La cause	756
A / Le fait	758

B / Le droit	761
a) Appliquer la règle de droit	761
b) Relever d'office des moyens de droit	765
2 / L'évolution de la matière litigieuse	779
1 Le principe d'immutabilité du litige en première instance	779
A / Procédure civile	779
B / Procédure pénale et contentieux administratif	786
2 Le principe d'immutabilité du litige dans les instances sur recours	789
A / Procédure civile	790
B / Contentieux administratif et procédure pénale	793
Chapitre 2. Le déroulement de l'instance	798
Section 1 / <i>Les étapes de l'instance</i>	807
1 / Introduction	807
1 L'initiative des parties	808
2 Les autres initiatives	811
2 / Instruction	816
1 L'organisation de l'instruction	817
A / Le modèle de l'instruction intégrée	818
a) Principe	818
b) Variantes	820
B / Le modèle de l'instruction autonome	824
2 L'administration de la preuve	834
A / Systèmes de preuve	835
a) La notion de la preuve	835
b) La fonction de la preuve	838
c) La charge de la preuve	845
B / Modes de preuve	853
a) Les modes de preuve admissibles	853
b) Les modes de preuve administrés	857
Section 2 / <i>L'issue de l'instance</i>	887
1 / L'autorité de la décision de justice	888
1 Notion	888
2 Localisation	892
A / Tous les jugements ?	892
B / Tout le jugement ?	898
3 Conditions	899

4 Etendue	904
A / Relativité de l'autorité de chose jugée	904
B / Autorité d'une juridiction à l'autre	908
2 / Remise en cause de la décision de justice	918
1 L'appel	920
A / Conditions d'ouverture	921
B / Effets	925
a) Effet suspensif	925
b) Effet dévolutif	930
2 Le recours en cassation	941
A / Ouverture	942
a) Condition d'ouverture	942
b) Cas d'ouverture	944
c) Filtrage direct des pourvois en cassation	946
d) Filtrage indirect des pourvois en cassation	951
B / Procédure	952
C / Effets	956
Index	969