

LA LUTTE CONTRE L'IMPUNITÉ EN DROIT SUISSE

COMPÉTENCE UNIVERSELLE ET CRIMES INTERNATIONAUX

Sous la direction de **Julie MEYLAN**

Préface de **Dick MARTY**

Introduction de **Manon SCHICK**

2^{ème} édition

TABLE DES MATIÈRES

Préface	III
Auteurs	VI
TRIAL	VIII
Remerciements	IX
Liste des abréviations	X
Bibliographie	XIII
Table des matières	XVII
Introduction	XXII
PREMIERE PARTIE : LES ASPECTS GENERAUX	1
1 LA COMPETENCE UNIVERSELLE DE LA SUISSE	2
1.1 LA COMPETENCE UNIVERSELLE CONCERNANT LES CRIMES DE GUERRE, LES CRIMES CONTRE L'HUMANITE ET LES GENOCIDES	2
1.1.1 Les crimes commis après le 1 ^{er} janvier 2011	2
1.1.2 Les crimes commis avant le 1 ^{er} janvier 2011	6
1.2 LA COMPETENCE UNIVERSELLE CONCERNANT LA TORTURE	8
2 LES AUTORITES COMPETENTES ET LES ETAPES DE LA PROCEDURE	11
2.1 L'ADOPTION DU CODE DE PROCEDURE PENALE FEDERALE	11
2.2 LE CHAMP D'APPLICATION DU CODE DE PROCEDURE PENALE FEDERALE	11
2.2.1 Le champ d'application matériel	11
2.2.2 Le champ d'application temporel	12
2.2.3 Le champ d'application à raison du lieu et la répartition des compétence entre juridictions	12
2.2.3.1 <i>La juridiction civile et la juridiction militaire</i>	12
2.2.3.2 <i>La juridiction fédérale et la juridiction cantonale</i>	13
2.3 LES PARTIES A LA PROCEDURE	15
2.4 LES ETAPES DE LA PROCEDURE	17
2.4.1 La procédure préliminaire (art. 299-327 CPP)	17
2.4.1.1 <i>Le lancement de la procédure préliminaire</i>	17
2.4.1.2 <i>L'investigation par la police judiciaire et l'instruction par le Ministère public (de la Confédération)</i>	18
2.4.1.2.1 La procédure d'investigation de la police (art. 306-307 CPP)	18
2.4.1.2.2 L'instruction du Ministère public (de la Confédération) (art. 308-318 CPP)	19
2.4.1.2.2.1 <i>Les tâches du Ministère public (de la Confédération)</i>	19
2.4.1.2.2.2 <i>La conduite de l'instruction</i>	20
2.4.1.2.2.3 <i>La clôture de l'instruction</i>	20
2.4.2 Les débats (art. 328-351 CPP)	21
2.4.2.1 <i>La préparation des débats</i>	21
2.4.2.2 <i>Les débats</i>	22
2.4.3 Les voies de recours	23
2.4.3.1 <i>En cas de compétence cantonale</i>	23
2.4.3.1.1 Les règles communes au recours, à l'appel et à la révision (art. 379 à 392 CPP)	24
2.4.3.1.2 Le recours (art. 393-397 CPP)	25
2.4.3.1.3 L'appel (art. 398-409 CPP)	26
2.4.3.1.4 La révision (art. 410-415 CPP)	28
2.4.3.1.5 Le recours en matière pénale auprès du Tribunal fédéral (78ss LTF)	29
2.4.3.2 <i>En cas de compétence fédérale</i>	29
3 LA PRESCRIPTION	31
3.1 L'IMPRESCRIPTIBILITE DES GENOCIDES, CRIMES CONTRE L'HUMANITE ET CRIMES DE GUERRE	31
3.1.1 L'insertion dans le Code pénal	31
3.1.2 L'atténuation de la peine	32

3.1.3	La rétroactivité limitée des règles sur l'imprescriptibilité	32
3.1.4	Les conséquences en matière de compétence universelle	32
3.1.4.1	<i>L'atténuation de la peine</i>	33
3.1.4.2	<i>La rétroactivité limitée</i>	34
3.1.5	Autres remarques	34
3.2	LA PRESCRIPTION DE LA TORTURE	35
4	LES IMMUNITÉS ET L'AMNISTIE	37
4.1	LES IMMUNITÉS	37
4.1.1	Les immunités personnelles	38
4.1.1.1	<i>La notion</i>	38
4.1.1.2	<i>Les effets</i>	39
4.1.2	Les immunités fonctionnelles	40
4.1.3	Les immunités prévues par le droit fédéral ou cantonal	44
4.2	L'AMNISTIE	44
5	LA PROTECTION DES VICTIMES ET DES TEMOINS	49
5.1	GENERALITES	49
5.1.1	La nécessité de mesures de protection	49
5.1.2	Le devoir de protection	51
5.1.3	Les droits de la défense	52
5.2	LE DROIT APPLICABLE	54
5.3	LE CHAMP D'APPLICATION PERSONNEL ET LES DROITS SPECIFIQUES	55
5.3.1	Le témoin au sens strict	55
5.3.2	Le témoin au sens large	56
5.3.3	La victime	57
5.4	LES MESURES DE PROTECTION PROCEDURALE ET EXTRAPROCEDURALE DES TEMOINS	58
5.4.1	Le champ d'application matériel	58
5.4.1.1	<i>Les conditions communes</i>	58
5.4.1.2	<i>Les conditions spécifiques des mesures de protection extraprocédurale</i>	60
5.4.2	Les mesures	61
5.4.2.1	<i>Les mesures de protection procédurale</i>	61
5.4.2.2	<i>Les mesures de protection extraprocédurale</i>	63
5.4.3	Les procédures applicables	64
5.5	LA PROTECTION EN SUISSE DE TEMOINS ET VICTIMES ETRANGERS	65
6	LA SUISSE ET LES JURIDICTIONS PENALES INTERNATIONALES	67
6.1	LES PRINCIPES NE BIS IN IDEM ET DE SUBSIDIARITE	67
6.2	LES TRIBUNAUX PENaux INTERNATIONAUX	68
6.2.1	Les tribunaux pénaux ad hoc	68
6.2.2	Les tribunaux internationalisés	71
6.2.2.1	<i>Le Tribunal spécial pour la Sierra Leone</i>	71
6.2.2.2	<i>Les Chambres extraordinaires au sein des tribunaux cambodgiens</i>	72
6.2.2.3	<i>La Chambre spéciale pour les crimes de guerre en Bosnie-Herzégovine</i>	73
6.2.2.4	<i>Les Juges internationaux au Kosovo</i>	74
6.2.2.5	<i>Les Chambres spéciales pour les crimes graves au Timor-Leste</i>	74
6.2.2.6	<i>Le Tribunal spécial pour l'Irak</i>	75
6.2.2.7	<i>Le Tribunal spécial pour le Liban</i>	75
6.3	LA COUR PENALE INTERNATIONALE	75
6.3.1	Compétence	76
6.3.2	Saisine	77
6.3.3	Complémentarité	78
6.3.4	Coopération	78
6.3.5	Remise	80
6.3.6	Autres formes de coopération	81
6.3.7	Voies de recours	82
SECONDE PARTIE: LES CRIMES		83
7	LE GENOCIDE	84
7.1	EN DROIT INTERNATIONAL	84

7.2	EN DROIT SUISSE	84
7.2.1	Les génocides après le 15 décembre 2000	84
7.2.1.1	<i>L'intention exterminatrice et la notion de groupe</i>	85
7.2.1.2	<i>Les sous-crimes</i>	87
7.2.1.2.1	Le meurtre et les lésions graves	87
7.2.1.2.2	Les conditions de vie destructrices	88
7.2.1.2.3	Les mesures de dénatalité	88
7.2.1.2.4	Le transfert des enfants	89
7.2.1.3	<i>La participation</i>	89
7.2.1.4	<i>Les peines et le concours d'infractions</i>	90
7.2.2	Les génocides avant le 15 décembre 2000	91
8	LES CRIMES CONTRE L'HUMANITÉ	92
8.1	EN DROIT INTERNATIONAL	92
8.2	EN DROIT SUISSE	93
8.2.1	Les crimes contre l'humanité après 2011	93
8.2.1.1	<i>L'insertion dans le Code pénal suisse</i>	93
8.2.1.2	<i>La définition des crimes contre l'humanité</i>	94
8.2.1.3	<i>Les sous-crimes</i>	97
8.2.1.3.1	Le meurtre (art. 264a al. 1 let. a CP)	97
8.2.1.3.2	L'extermination (art. 264a al. 1 let. b CP)	97
8.2.1.3.3	La réduction en esclavage (art. 264a al. 1 let. c CP)	99
8.2.1.3.4	La séquestration (art. 264a al. 1 let. d CP)	100
8.2.1.3.5	Les disparitions forcées (art. 264a al. 1 let. e CP)	101
8.2.1.3.6	La torture (art. 264a al. 1 let. f CP)	103
8.2.1.3.7	Les atteintes au droit à l'autodétermination sexuelle (art. 264a al. 1 let. g CP)	105
8.2.1.3.7.1	<i>Le viol</i>	105
8.2.1.3.7.2	<i>La prostitution forcée</i>	106
8.2.1.3.7.3	<i>La grossesse forcée</i>	106
8.2.1.3.7.4	<i>La stérilisation forcée</i>	107
8.2.1.3.7.5	<i>L'esclavage sexuel</i>	108
8.2.1.3.7.6	<i>La contrainte sexuelle d'une gravité comparable</i>	108
8.2.1.3.8	La déportation et le transfert forcé (art. 264a al. 1 let. h CP)	109
8.2.1.3.9	La persécution et l'apartheid (art. 264a al. 1 let. i CP)	110
8.2.1.3.9.1	<i>La persécution</i>	110
8.2.1.3.9.2	<i>L'apartheid</i>	112
8.2.1.3.10	Tout autre acte inhumain (art. 264a al. 1 let. j CP)	113
8.2.1.4	Les peines et le concours d'infractions	114
8.2.2	Les crimes contre l'humanité avant 2011	115
9	LES CRIMES DE GUERRE	119
9.1	EN DROIT INTERNATIONAL	119
9.2	EN DROIT SUISSE	121
9.2.1	Les crimes de guerre après 2011	121
9.2.1.1	<i>L'insertion dans le Code pénal suisse</i>	121
9.2.1.2	<i>Le contexte: un conflit armé</i>	121
9.2.1.2.1	Les conflits armés internationaux, les conflits armés non internationaux et l'occupation	121
9.2.1.2.2	Le rattachement au conflit armé	123
9.2.1.2.3	Le régime du droit suisse	124
9.2.1.3	<i>Les crimes</i>	125
9.2.1.3.1	Les infractions graves aux Conventions de Genève (art. 264c CP)	125
9.2.1.3.1.1	<i>Dans les conflits armés internationaux</i>	125
9.2.1.3.1.2	<i>Dans les conflits armés non internationaux</i>	128
9.2.1.3.2	Les attaques contre des civils ou des biens de caractère civil (art. 264d CP)	129
9.2.1.3.2.1	<i>Dans les conflits armés internationaux</i>	129
9.2.1.3.2.2	<i>Dans les conflits armés non internationaux</i>	132
9.2.1.3.3	Le traitement médical immotivé et l'atteinte au droit à l'autodétermination sexuelle ou à la dignité (art. 264e CP)	132
9.2.1.3.3.1	<i>Dans les conflits armés internationaux</i>	132

9.2.1.3.3.2	Dans les conflits armés non internationaux	134
9.2.1.3.4	Le recrutement ou l'utilisation d'enfants soldats (art. 264f CP)	134
9.2.1.3.5	Les méthodes de guerre prohibées (art. 264g CP)	135
9.2.1.3.5.1	Dans les conflits armés internationaux	135
9.2.1.3.5.2	Dans les conflits armés non internationaux	139
9.2.1.3.6	L'utilisation d'armes prohibées (art. 264h CP)	139
9.2.1.3.7	La rupture d'un armistice ou de la paix, le délit contre un parlementaire et le retardement du rapatriement de prisonniers de guerre (art. 264i CP)	141
9.2.1.3.7.1	Dans les conflits armés internationaux	141
9.2.1.3.7.2	Dans les conflits armés non internationaux	142
9.2.1.3.8	Les autres infractions au DIH (art. 264j CP)	142
9.2.1.4	Les peines et le concours d'infraction	143
9.2.2	Les crimes de guerre avant 2011	144
10	LA TORTURE	146
10.1	EN DROIT INTERNATIONAL	146
10.2	EN DROIT SUISSE	147
10.2.1	La torture en tant que crime contre l'humanité et crime de guerre	147
10.2.2	La torture en-dehors des contextes de crimes contre l'humanité et crimes de guerre	148
10.2.3	Le respect par la Suisse de ses obligations en vertu de la Convention contre la torture	149
10.2.4	Le traitement des aveux obtenus sous la torture	152
11	LA RESPONSABILITE DU SUPERIEUR HIERARCHIQUE	154
11.1	LA NOTION ET LES SOURCES DE L'INFRACTION	154
11.2	LE CHAMP D'APPLICATION EN DROIT SUISSE	155
11.2.1	L'art. 264k al. 1 CP	155
11.2.1.1	Un lien de subordination	155
11.2.1.2	Un devoir de prévention (et son étendue)	157
11.2.1.2.1	La commission d'un crime international par le subordonné	158
11.2.1.2.2	L'absence de mesures appropriées	159
11.2.1.3	La connaissance du crime du subordonné (élément subjectif)	159
11.2.1.3.1	L'intention	159
11.2.1.3.2	La négligence	160
11.2.2	L'art. 264k al. 2 CP	161
11.2.2.1	Un lien de subordination	161
11.2.2.2	La commission d'un crime international par le subordonné	161
11.2.2.3	La connaissance du crime par le supérieur hiérarchique (élément subjectif)	162
11.2.2.4	L'absence de mesures appropriées par le supérieur hiérarchique	162
11.3	LA PRESCRIPTION	162
ANNEXES		163
1	TABLEAUX RECAPITULATIFS SUR LA COMPETENCE DE LA SUISSE DANS LA POURSUITE DES CRIMES INTERNATIONAUX EN VERTU DE LA COMPETENCE UNIVERSELLE (JURIDICTION CIVILE)	163
1.1	GENOCIDE	165
1.2	CRIMES CONTRE L'HUMANITE	165
1.3	CRIMES DE GUERRE	166
1.4	TORTURE	166
2	TABLEAUX RECAPITULATIFS SUR LA COMPETENCE DE LA SUISSE DANS LA POURSUITE DES CRIMES INTERNATIONAUX EN VERTU DE LA COMPETENCE UNIVERSELLE (JURIDICTION MILITAIRE)	167
2.1	GENOCIDE	168
2.2	CRIMES CONTRE L'HUMANITE	169
2.3	CRIMES DE GUERRE	170
Liste des jurisprudences		171
Index des lois		174
Index alphabétique		185

7.2	EN DROIT SUISSE	84
7.2.1	Les génocides après le 15 décembre 2000	84
7.2.1.1	<i>L'intention exterminatrice et la notion de groupe</i>	85
7.2.1.2	<i>Les sous-crimes</i>	87
7.2.1.2.1	Le meurtre et les lésions graves	87
7.2.1.2.2	Les conditions de vie destructrices	88
7.2.1.2.3	Les mesures de dénatalité	88
7.2.1.2.4	Le transfert des enfants	89
7.2.1.3	<i>La participation</i>	89
7.2.1.4	<i>Les peines et le concours d'infractions</i>	90
7.2.2	Les génocides avant le 15 décembre 2000	91
8	LES CRIMES CONTRE L'HUMANITE	92
8.1	EN DROIT INTERNATIONAL	92
8.2	EN DROIT SUISSE	93
8.2.1	Les crimes contre l'humanité après 2011	93
8.2.1.1	<i>L'insertion dans le Code pénal suisse</i>	93
8.2.1.2	<i>La définition des crimes contre l'humanité</i>	94
8.2.1.3	<i>Les sous-crimes</i>	97
8.2.1.3.1	Le meurtre (art. 264a al. 1 let. a CP)	97
8.2.1.3.2	L'extermination (art. 264a al. 1 let. b CP)	97
8.2.1.3.3	La réduction en esclavage (art. 264a al. 1 let. c CP)	99
8.2.1.3.4	La séquestration (art. 264a al. 1 let. d CP)	100
8.2.1.3.5	Les disparitions forcées (art. 264a al. 1 let. e CP)	101
8.2.1.3.6	La torture (art. 264a al. 1 let. f CP)	103
8.2.1.3.7	Les atteintes au droit à l'autodétermination sexuelle (art. 264a al. 1 let. g CP)	105
8.2.1.3.7.1	<i>Le viol</i>	105
8.2.1.3.7.2	<i>La prostitution forcée</i>	106
8.2.1.3.7.3	<i>La grossesse forcée</i>	106
8.2.1.3.7.4	<i>La stérilisation forcée</i>	107
8.2.1.3.7.5	<i>L'esclavage sexuel</i>	108
8.2.1.3.7.6	<i>La contrainte sexuelle d'une gravité comparable</i>	108
8.2.1.3.8	La déportation et le transfert forcé (art. 264a al. 1 let. h CP)	109
8.2.1.3.9	La persécution et l'apartheid (art. 264a al. 1 let. i CP)	110
8.2.1.3.9.1	<i>La persécution</i>	110
8.2.1.3.9.2	<i>L'apartheid</i>	112
8.2.1.3.10	Tout autre acte inhumain (art. 264a al. 1 let. j CP)	113
8.2.1.4	<i>Les peines et le concours d'infractions</i>	114
8.2.2	Les crimes contre l'humanité avant 2011	115
9	LES CRIMES DE GUERRE	119
9.1	EN DROIT INTERNATIONAL	119
9.2	EN DROIT SUISSE	121
9.2.1	Les crimes de guerre après 2011	121
9.2.1.1	<i>L'insertion dans le Code pénal suisse</i>	121
9.2.1.2	<i>Le contexte : un conflit armé</i>	121
9.2.1.2.1	Les conflits armés internationaux, les conflits armés non internationaux et l'occupation	121
9.2.1.2.2	Le rattachement au conflit armé	123
9.2.1.2.3	Le régime du droit suisse	124
9.2.1.3	<i>Les crimes</i>	125
9.2.1.3.1	Les infractions graves aux Conventions de Genève (art. 264c CP)	125
9.2.1.3.1.1	<i>Dans les conflits armés internationaux</i>	125
9.2.1.3.1.2	<i>Dans les conflits armés non internationaux</i>	128
9.2.1.3.2	Les attaques contre des civils ou des biens de caractère civil (art. 264d CP)	129
9.2.1.3.2.1	<i>Dans les conflits armés internationaux</i>	129
9.2.1.3.2.2	<i>Dans les conflits armés non internationaux</i>	132
9.2.1.3.3	Le traitement médical immotivé et l'atteinte au droit à l'autodétermination sexuelle ou à la dignité (art. 264e CP)	132
9.2.1.3.3.1	<i>Dans les conflits armés internationaux</i>	132

9.2.1.3.3.2	<i>Dans les conflits armés non internationaux</i>	134
9.2.1.3.4	Le recrutement ou l'utilisation d'enfants soldats (art. 264f CP)	134
9.2.1.3.5	Les méthodes de guerre prohibées (art. 264g CP)	135
9.2.1.3.5.1	<i>Dans les conflits armés internationaux</i>	135
9.2.1.3.5.2	<i>Dans les conflits armés non internationaux</i>	139
9.2.1.3.6	L'utilisation d'armes prohibées (art. 264h CP)	139
9.2.1.3.7	La rupture d'un armistice ou de la paix, le délit contre un parlementaire et le retardement du rapatriement de prisonniers de guerre (art. 264i CP)	141
9.2.1.3.7.1	<i>Dans les conflits armés internationaux</i>	141
9.2.1.3.7.2	<i>Dans les conflits armés non internationaux</i>	142
9.2.1.3.8	Les autres infractions au DIH (art. 264j CP)	142
9.2.1.4	Les peines et le concours d'infraction	143
9.2.2	Les crimes de guerre avant 2011	144
10	LA TORTURE	146
10.1	EN DROIT INTERNATIONAL	146
10.2	EN DROIT SUISSE	147
10.2.1	<i>La torture en tant que crime contre l'humanité et crime de guerre</i>	147
10.2.2	<i>La torture en-dehors des contextes de crimes contre l'humanité et crimes de guerre</i>	148
10.2.3	<i>Le respect par la Suisse de ses obligations en vertu de la Convention contre la torture</i>	149
10.2.4	<i>Le traitement des aveux obtenus sous la torture</i>	152
11	LA RESPONSABILITE DU SUPERIEUR HIERARCHIQUE	154
11.1	LA NOTION ET LES SOURCES DE L'INFRACTION	154
11.2	LE CHAMP D'APPLICATION EN DROIT SUISSE	155
11.2.1	L'art. 264k al. 1 CP	155
11.2.1.1	<i>Un lien de subordination</i>	155
11.2.1.2	<i>Un devoir de prévention (et son étendue)</i>	157
11.2.1.2.1	La commission d'un crime international par le subordonné	158
11.2.1.2.2	L'absence de mesures appropriées	159
11.2.1.3	La connaissance du crime du subordonné (élément subjectif)	159
11.2.1.3.1	L'intention	159
11.2.1.3.2	La négligence	160
11.2.2	L'art. 264k al. 2 CP	161
11.2.2.1	<i>Un lien de subordination</i>	161
11.2.2.2	<i>La commission d'un crime international par le subordonné</i>	161
11.2.2.3	<i>La connaissance du crime par le supérieur hiérarchique (élément subjectif)</i>	162
11.2.2.4	<i>L'absence de mesures appropriées par le supérieur hiérarchique</i>	162
11.3	LA PRESCRIPTION	162
ANNEXES		163
1	TABLEAUX RECAPITULATIFS SUR LA COMPETENCE DE LA SUISSE DANS LA POURSUITE DES CRIMES INTERNATIONAUX EN VERTU DE LA COMPETENCE UNIVERSELLE (JURIDICTION CIVILE)	163
1.1	GENOCIDE	165
1.2	CRIMES CONTRE L'HUMANITE	165
1.3	CRIMES DE GUERRE	166
1.4	TORTURE	166
2	TABLEAUX RECAPITULATIFS SUR LA COMPETENCE DE LA SUISSE DANS LA POURSUITE DES CRIMES INTERNATIONAUX EN VERTU DE LA COMPETENCE UNIVERSELLE (JURIDICTION MILITAIRE)	167
2.1	GENOCIDE	168
2.2	CRIMES CONTRE L'HUMANITE	169
2.3	CRIMES DE GUERRE	170
Liste des jurisprudences		171
Index des lois		174
Index alphabétique		185