

## Table des matières

Sommaire .....	9
----------------	---

*Bertrand MATHIEU*

Préface .....	15
---------------	----

### *Première partie*

## **Théorie constitutionnelle**

*Pierre-Hugues BARRÉ*

La critique du « gouvernement des juges » à l'école de Jeremy Waldron .....	21
I. Waldron et la question des droits des minorités .....	24
II. Les arguments de Waldron contre le contrôle de constitutionnalité des lois .....	26
III. Les morts gouvernent-ils les vivants ? .....	26
IV. La question de la légitimité .....	27
V. L'intuition morale des juges .....	28
VI. Le paradoxe démocratique .....	28

*Christophe BOUTIN*

Nation et unité nationale au travers des préambules des constitutions africaines .....	31
I. Naissance d'une nation .....	32
A. La décolonisation .....	32
B. Les troubles postindépendances .....	34
II. L'affirmation nationale .....	35
A. « Unis dans la diversité » .....	35
B. Par l'histoire ou par les institutions ? .....	36

*Jean-Marie CARBASSE*

De Bodin à Leibniz. Variations franco-allemandes sur le thème de la souveraineté .....	39
---	----

*Emmanuel CARTIER*

La Constitution et le temps.

Brèves réflexions sur une dynamique normative .....	47
I. La double inscription du droit dans le temps .....	48
II. Une extension à la Constitution .....	49
III. L'inscription spécifique des constitutions dans le temps .....	51

*Bruno DAUGERON*

Le patrimoine national peut-il être protégé par la Constitution ? .....	55
I. Une consécration possible .....	57
A. Premier constat : une absence du patrimoine national dans la Constitution .....	57
B. Second constat : une absence partiellement comblée par la jurisprudence du Conseil constitutionnel .....	58
C. Une notion toutefois formellement intégrable dans la Constitution .....	59
II. Une solution toutefois partielle .....	60

*Pierre DE MONTALIVET*

Crise et renouvellement de la démocratie. Les limites du droit .....	63
I. Le constat des limites du droit .....	64
A. Les limites d'un droit marqué par l'ineffectivité .....	64
B. Les limites d'un droit marqué par l'inefficacité .....	65
II. L'explication des limites du droit .....	66
A. Une crise des institutions .....	66
B. Une crise des représentations .....	67
III. Le dépassement des limites du droit .....	68
A. Retrouver les vertus démocratiques .....	68
B. S'intéresser aux gouvernés .....	69

*Giuseppe DE VERGOTTINI*

La Constitution selon d'Annunzio .....	71
I. Le contexte historique de la Charte de Carnaro et le dépassement de l'État libéral d'avant-guerre .....	71
II. Diversité et convergence entre les conceptions de De Ambris et de D'Annunzio .....	72
III. Les éléments déterminants de la Charte .....	74
IV. Conclusions .....	75

*Francis DELPÉRÉE*

L'hymne et la Constitution .....	77
I. L'hymne dans la Constitution .....	78
II. La Constitution dans l'hymne .....	79
III. L'hymne à la Constitution .....	81

*Jean-Marie DENQUIN*

Le droit constitutionnel est-il performatif? .....	85
--	----

*Gilles GUIHEUX*

Le conflit d'intérêts en droit public.

Le pouvoir démocratique et la logique des intérêts .....	93
I. L'état du droit : la recherche impossible d'une stabilisation juridique? .....	95
II. L'état d'esprit : entre prudence limitée et précaution excessive des institutions publiques .....	97

*Mathilde HEITZMANN-PATIN et Michel VERPEAUX*

Du juge et de la (des) doctrine(s) .....	101
I. La doctrine et ses divers commentaires .....	102
II. Interprétations doctrinales et lecture par le juge .....	105

*Fabrice HOURQUEBIE*

La justice transitionnelle. Un concept à la recherche de sens? .....	107
I. Une définition plastique. La justice transitionnelle n'est pas une justice comme une autre .....	108
II. Une notion ambiguë. La justice transitionnelle est une justice autre .....	110
III. Des principes souples. La justice transitionnelle est autrement de la justice .....	112

*Alain LAQUIÈZE*

Les projets de cités flottantes autonomes.

De l'utopie libertarienne au réalisme constitutionnel? .....	115
I. Les cités flottantes autonomes dans les eaux territoriales des États .....	117
A. Les prérogatives de l'État hôte .....	117
B. Quelle liberté pour la cité flottante autonome? .....	118
II. Les cités flottantes autonomes dans les eaux internationales .....	119
A. Quelle qualification juridique donner aux cités flottantes autonomes? .....	120
B. Une cité flottante pourrait-elle devenir un État? .....	121

*Philippe LAUVAUX*

La Constitution espagnole de 1876 et la régence de la reine Marie-Christine .....	125
I. Défense de la Constitution .....	126
II. La Constitution appliquée : le règne et la régence .....	127
A. Point de vue dynastique .....	127
B. Point de vue politique .....	129

*Massimo LUCIANI*

La jurisprudence, les clauses générales (ou concepts indéterminés) et la sécurité juridique .....	133
I. Le thème .....	133
II. La sécurité juridique .....	133
III. Les « clauses générales » .....	135
IV. Oui ou non aux clauses générales ? .....	137
V. Une esquisse de conclusion .....	141

*Jean-Pierre MACHELON*

Retour sur quelques textes fondateurs. Paradoxes et illusions .....	143
I. Les fondations mythiques .....	144
II. Les fondations trompeuses .....	145
III. Les fondations délaissées .....	148
IV. Remarques finales .....	149

*Bertrand MATHIEU*

Identités nationales et identité européenne. De la dissonance à l'harmonie ? .....	151
I. Identités nationales : le retour .....	152
II. Un avenir pour une relation dialectique entre les identités ? .....	154
A. Redéfinir l'articulation des champs de compétences nationales et européennes .....	157
B. Passer d'une obligation de soumission à une obligation de dialogue constructif .....	157

*Kostas MAVRIAS*

Le constitutionnalisme révolutionnaire grec .....	159
I. Remarques liminaires .....	159
II. Les régimes locaux .....	159
III. Les textes constitutionnels des îles Ioniennes .....	162
IV. Les trois Constitutions révolutionnaires .....	162
V. En conclusion .....	166

## Yves MÉNY

Légitimité : à la recherche d'un concept furtif .....	167
I. Quand les mêmes mots renvoient à des réalités différentes .....	168
II. De l'absolutisme des certitudes au relativisme conceptuel .....	170

## Jacques PETIT

Maurice Hauriou, la bonne administration et la Convention européenne des droits de l'homme .....	175
I. Le constat d'une convergence : la bonne administration comme expression de la rationalité administrative .....	178
A. La « bonne administration » dans la théorie de la moralité administrative de Maurice Hauriou .....	178
B. Le « principe de bonne gouvernance » dans la jurisprudence de la CEDH .....	180
II. Les implications de la conception de la bonne administration comme expression de la rationalité administrative .....	183
A. La notion de bonne administration comme expression de la rationalité administrative .....	184
B. Le statut juridique de la bonne administration comme expression de la rationalité administrative .....	185

## Stéphane PIERRÉ-CAPS

Vers une dégénérescence de la Constitution ? .....	189
I. Vers un droit constitutionnel substantiel ? .....	191
II. Le pouvoir du peuple : la question démocratique .....	194

## Frédéric ROUVILLOIS

Comment naissent les monstres. Le principe de primauté et l'arrêt <i>Costa</i> .....	197
I. Importation frauduleuse .....	198
A. Un coup de force caché .....	198
B. Une régularité problématique .....	200
II. Confirmation ratée .....	201
A. Introduction en douce .....	202
B. Révélation refusée .....	203
C. Retour au camouflage .....	204

## Jean-Éric SCHOETTL

Les cours suprêmes sont-elles prescriptrices de politiques publiques ? .....	207
I. Exemples de jurisprudences prescriptrices .....	208
A. L'impôt sur le revenu .....	208
B. Le regroupement familial des étrangers .....	209

C. La liberté de communication .....	210
D. La garde à vue .....	211
II. Exemples de jurisprudences manifestant au contraire le « self restraint » du juge à l'égard des politiques publiques .....	212
A. L'interruption volontaire de grossesse (IVG) .....	213
B. Mariage entre personnes du même sexe .....	214
1. La Constitution ne l'impose pas .....	214
2. La Constitution ne l'interdit pas .....	214
III. Conclusion .....	215

*Michel TROPER*

Comment construire un concept juridique de « coup d'État » .....	217
I. Séparation des pouvoirs et coups d'État .....	220
II. Les coups d'État, comme conséquences de la distribution des compétences .....	221

*Deuxième partie*  
**V<sup>e</sup> République**

*Bertrand-Léo COMBRADE*

Étude d'impact et crise sanitaire. Un rendez-vous manqué .....	229
I. Une obligation d'étude d'impact des projets de loi malmenée .....	231
A. Une obligation négligée .....	231
B. Une obligation contournée .....	233
II. Une démarche d'étude d'impact des projets de texte réglementaire ignorée ....	234
A. Des fiches d'impact introuvables .....	234
B. Un dysfonctionnement structurel .....	235

*Audrey DE MONTIS*

Le droit de pétition sous la V <sup>e</sup> République. « Progrès démocratique ou gadget constitutionnel » ? .....	237
I. Une volonté de revitaliser l'exercice du droit de pétition par des initiatives récentes .....	239
II. Des perspectives d'avenir limitées pour le droit de pétition .....	244

*Guillaume DRAGO*

Réserve constitutionnelle de souveraineté et Union européenne .....	249
I. La notion de réserve constitutionnelle de souveraineté .....	249
II. Comparaisons jurisprudentielles .....	250
III. La position du Conseil constitutionnel .....	252

IV. Inopérance de ces notions pour la défense de la souveraineté constitutionnelle .....	253
V. Que faire? .....	255
VI. Modalités d'exercice de la réserve constitutionnelle de souveraineté .....	256

*GWELTAZ ÉVEILLARD*

Le régime contentieux des ordonnances de l'article 38 de la Constitution.

Pourquoi faire simple quand on peut faire compliqué? .....	259
I. L'ordonnance de l'article 38 après l'expiration du délai d'habilitation : une « fausse » « disposition législative » .....	261
A. L'ordonnance de l'article 38 après l'expiration du délai d'habilitation : une « disposition législative » .....	261
1. La définition organique de la loi en droit public français .....	261
2. La qualification d'acte législatif réservée aux seules ordonnances ratifiées .....	263
B. L'ordonnance de l'article 38 après l'expiration du délai d'habilitation : une « disposition législative » au seul sens de l'article 61-1 de la Constitution .....	265
1. Les implications de la qualification de « disposition législative » .....	265
2. L'infléchissement de la position du Conseil constitutionnel .....	266
II. L'ordonnance de l'article 38 après l'expiration du délai d'habilitation : un contentieux complexifié .....	269
A. Le partage des compétences entre la juridiction administrative et le Conseil constitutionnel .....	269
1. L'ordonnance non ratifiée : un acte soumis au régime contentieux des actes administratifs .....	269
2. L'ordonnance non ratifiée : un acte soumis à la procédure de question prioritaire de constitutionnalité .....	272
B. La capacité de la juridiction administrative d'attirer devant elle l'ensemble du litige .....	276
1. Une saisine du Conseil constitutionnel fonction de l'argumentation du requérant, telle qu'interprétée par le juge administratif .....	276
2. La dérogation au caractère prioritaire de la question de constitutionnalité .....	279

*Jean GICQUEL*

Brèves observations sur l'ordonnance.

La norme conquérante de la V <sup>e</sup> République .....	281
I. L'explosion de la législation gouvernementale .....	282
II. La contestation de la législation gouvernementale .....	283

*Jean-Éric GICQUEL*

*Jupiter et le Parlement.*

Les assemblées sous la première présidence Macron (2017-2022) .....	287
I. Des volontés réformatrices orientées dans une logique antiparlementaire .....	288
II. Un dialogue rugueux avec le Sénat .....	289
III. Irrésistible mise à l'écart du Parlement .....	291

*Olivier GOHIN*

Constitutions et outre-mers français .....	295
I. Constitutions françaises et territoires en outre-mer .....	297
A. <i>Le statut constitutionnel des territoires en outre-mer</i> .....	297
B. <i>Le régime constitutionnel des territoires en outre-mer</i> .....	299
II. Constitutions françaises et populations d'outre-mer .....	300
A. <i>Le statut constitutionnel des populations d'outre-mer</i> .....	300
B. <i>Le régime constitutionnel des populations d'outre-mer</i> .....	301

*Jean-Pierre GRANDEMANGE*

Le Conseil constitutionnel et la représentation

des « petites minorités politiques » .....	303
I. Une position peu favorable à la représentation des « petites minorités politiques » .....	306
A. <i>Une position fondée sur la volonté de favoriser         la constitution de majorités stables et cohérentes</i> .....	306
B. <i>Une position justifiée par l'application d'un contrôle restreint         dans un domaine sensible sur le plan politique</i> .....	307
II. Une position décevante .....	308
A. <i>Une position frileuse sur le plan juridique</i> .....	308
B. <i>Une position regrettable au niveau de ses conséquences politiques</i> .....	309

*Jean-Louis HÉRIN*

Le droit de résolution au Sénat. Une nouvelle possibilité

d'expression autonome entre législation et contrôle .....	313
I. Les résolutions « mémorielles » : une application somme toute limitée .....	315
A. <i>Les résolutions mémorielles pour une meilleure protection         du domaine éminent de la loi</i> .....	315
B. <i>L'effet relatif des résolutions mémorielles</i> .....	316
II. Les résolutions d'appel, un nouveau pouvoir d'expression politique .....	317
A. <i>Une nouvelle opportunité de dialogue avec le gouvernement</i> .....	317
B. <i>Une nouvelle possibilité d'expression autonome et illimitée</i> .....	318
III. Conclusion .....	320

*Anne LEVADE*

La QPC n'a pas tué le contrôle de constitutionnalité <i>a priori</i> ! .....	323
I. Saisir ou ne pas saisir : une stratégie de l' <i>a priori</i> .....	324
II. Au-delà des droits et libertés : l' <i>a priori</i> fait les moyens .....	327
III. Les libertés du juge : l' <i>a priori</i> reconfiguré .....	328

*Marie-Odile PEYROUX-SISSOKO*

Polémique constitutionnelle.

Retour sur les ordonnances de l'article 38 à partir de la proposition Sueur .....	331
I. La contestation de l'interprétation « deux articles, deux programmes » .....	333
II. La portée de l'interprétation « deux articles, un programme » .....	335

*André ROUX*

Les référendums d'autodétermination sous la V <sup>e</sup> République .....	339
I. L'imprécision du fondement et de la portée du droit à l'autodétermination .....	341
A. L'intention des constituants .....	341
B. La jurisprudence constitutionnelle .....	342
II. La mise en œuvre contestable du droit à l'autodétermination .....	344
A. Les conditions requises .....	344
B. La composition du corps électoral .....	345

### *Troisième partie*

## **Droits et libertés fondamentaux**

*Xavier BIOY*

Le droit à la vie, fantôme du droit constitutionnel français .....	351
I. L'absence de droit explicite à la vie dans le droit constitutionnel français .....	352
II. Les composantes réelles d'un droit à la vie en droit constitutionnel français .....	354
III. La nécessité de la consécration du droit à la vie, ses spécificités et ses difficultés .....	355

*Jean-Pierre CAMBY*

Les fractures de la représentation. La multitude comme source de droit .....	359
I. Multitude et peuple .....	360
II. Peuple et représentation .....	363

*Stéphane* CAPORAL-GRÉCO

L'égalité au service de la déconstruction.

À propos des usages subversifs d'un principe juridique .....	369
I. L'égalité comme argument rhétorique : le monde du simulacre .....	371
A. <i>Le simulacre d'égalité</i> .....	371
B. <i>L'égalité par le simulacre</i> .....	372
II. L'égalité comme but du droit : l'égalité par le droit .....	372
A. <i>L'égalité par le droit comme compensation</i> .....	373
B. <i>L'égalité universelle par l'extension des catégories</i> .....	373
III. L'égalité comme effacement des catégories : l'égalité contre l'égalité .....	374
A. <i>La fluctuation des catégories</i> .....	375
B. <i>La fluctuation contre l'égalité</i> .....	375

*Christophe* DE LA MARDIÈRE

Le respect de la vie privée face au droit fiscal .....	377
I. Le système déclaratif .....	378
II. Les procédures d'enquête et de contrôle .....	380

*Jacky* HUMMEL

Le droit subjectif du justiciable soulevant une question prioritaire

de constitutionnalité. Brèves observations relatives au plaideur <i>Michael K*</i> .....	383
I. La passion du droit au sein d'un (allégorique) procès constitutionnel .....	384
II. La reconnaissance des droits par leur protection juridictionnelle .....	386

## Quatrième partie **Varia**

*Renaud* BOURGET

« La voie chilienne vers le socialisme » du président Salvador Allende .....	393
--	-----

*YVES-ÉDOUARD* LE BOS

Engagement et humour, un héritage universitaire précieux .....	405
--	-----

*Jean-Pierre* POLY

Les rituels de Bretagne. Barbaries du passé et rapport des genres .....	413
I. Les maîtres et les immémoriaux .....	415
A. <i>Triade divine</i> .....	415
B. <i>Les quatre grands dieux de Gaule</i> .....	417
C. <i>Quaternité au Septentrion</i> .....	418

II. Les trois rituels funestes .....	419
A. <i>La tête et le bassin sanglant</i> .....	419
B. <i>Le feu du tonnerre</i> .....	420
C. <i>Le banquet du mangeur</i> .....	420
III. Le pouvoir féminin et les portes du rêve .....	422
A. <i>L'Unique et les trois grues</i> .....	422
B. <i>La route de l'âme</i> .....	423
<i>Philippe PORTIER</i>	
L'usage du référent chrétien dans le débat public contemporain en France.	
Essai de typologie .....	425
I. Le paradigme culturaliste .....	428
II. Le paradigme fondationnaliste .....	433
III. Le paradigme délibératif .....	437
IV. Conclusion .....	442
<i>Pierre-André TAGUIEFF</i>	
De l'antifascisme stalinien aux « antifas » contemporains.	
Réflexions sur l'extrémisme anti-extrême droite .....	445
I. Expliquer la séduction persistante de l'antifascisme .....	446
II. L'invention stalinienne de l'antifascisme et ses avatars .....	448
III. Une puissante stratégie de disqualification .....	452
Présentation d'Anne-Marie Le Pourhiet .....	455
Les auteurs .....	465
Liste des souscripteurs .....	469