

## TABLE DES MATIÈRES

Introduction générale . . . . .	25
A. Comment aborder l'analyse du droit international ? . . . . .	25
B. Un cours général donné en l'an 2000 (et rédigé jusqu'au début de l'année 2003) . . . . .	33
C. Objet et plan du cours . . . . .	38
Première partie. Conceptions de l'ordre juridique international . . . . .	43
Chapitre I. Conceptions historiques des ordres juridiques internationaux . . . . .	44
Section I. Repères . . . . .	45
A. Précocité . . . . .	45
B. Lenteur d'évolution . . . . .	48
C. Interprétation . . . . .	49
Section II. Modèles . . . . .	51
A. L'empire et la fédération . . . . .	52
B. La coexistence et la coopération . . . . .	53
Section III. Combinaisons . . . . .	56
Chapitre II. Conceptions théoriques de l'ordre juridique international . . . . .	59
Section I. Sur la notion d'ordre juridique . . . . .	59
Section II. Trois conceptions de l'ordre juridique . . . . .	67
A. Kelsen . . . . .	67
B. Santi Romano . . . . .	69
C. Hart . . . . .	74
Section III. La conception proposée. — Sur la spécificité radicale des ordres juridiques internationaux par rapport à l'ordre juridique étatique interne . . . . .	77
A. Causes mythiques et idéologiques de la méconnaissance du droit international comme ordre juridique . . . . .	77
B. L'ordre de Qadesh . . . . .	80
C. Dynamique des ordres juridiques internationaux . . . . .	86
Deuxième partie. L'unité formelle de l'ordre juridique international . . . . .	93
Introduction . . . . .	93
Chapitre I. L'Etat, sujet fondamental . . . . .	95
A. Indépendance et souveraineté . . . . .	95
B. Souveraineté et existence du droit . . . . .	96
Section I. L'apanage de la souveraineté . . . . .	96
A. L'indifférence de la souveraineté . . . . .	97
B. Les attributs de la souveraineté : identité, plénitude et relativité . . . . .	98
1. Identité de la souveraineté, ou l'égalité souveraine comme fiction juridique . . . . .	98
2. La souveraineté donne à l'Etat la plénitude de la personnalité juridique dans l'ordre juridique international . . . . .	100
3. La plénitude de la souveraineté de l'Etat ne l'empêche pas d'être, en même temps, une souveraineté relative . . . . .	101

C. Le pouvoir de « création subjective » conféré aux Etats par la souveraineté . . . . .	102
Section II. L'Etat et les autres sujets du droit international. Retour sur la théorie générale des sujets . . . . .	106
A. Inhibitions doctrinales ? . . . . .	106
B. Apport de l'avis consultatif de la Cour internationale de Justice dans l'affaire de la <i>Réparation des dommages subis au service des Nations Unies</i> (1949) . . . . .	107
C. Maintien des incertitudes d'une partie de la doctrine . . . . .	109
D. Conclusions provisoires . . . . .	116
Chapitre II. Production des normes . . . . .	119
Introduction . . . . .	119
A. Paradoxe doctrinal . . . . .	119
B. L'incontournable article 38 . . . . .	121
Section I. Les traités internationaux . . . . .	123
A. <i>Pacta sunt servanda</i> : entre analyse théorique et constat empirique . . . . .	123
B. L'acte et la norme . . . . .	127
C. Identification . . . . .	128
D. Classification. Sur la distinction des traités en raison des types d'obligations qu'ils engendrent . . . . .	135
1. Diversité des modes de classification. Classifications ordinaires . . . . .	135
2. Traités instituant des obligations interdépendantes . . . . .	138
3. Traités instituant des obligations intégrales . . . . .	139
a) Antécédents doctrinaux . . . . .	141
b) Potentialités . . . . .	145
E. Traités et actes unilatéraux . . . . .	146
a) Opposabilité d'une situation juridique . . . . .	150
b) Exercice de droits souverains . . . . .	151
c) Création d'engagements juridiques . . . . .	152
Section II. La coutume internationale . . . . .	157
A. Le phénomène coutumier . . . . .	158
B. Ampleur et limites du débat doctrinal . . . . .	161
C. Coutume et consentement . . . . .	168
D. Coutume générale et principes généraux . . . . .	179
Section III. Retour sur la distinction des sources formelles et des sources matérielles . . . . .	187
A. L'équivoque . . . . .	187
B. Le malentendu . . . . .	193
Conclusion de la deuxième partie. Le droit comme langage ou les enjeux du maintien de l'unité formelle . . . . .	200
Troisième partie. Vers une unité matérielle de l'ordre juridique international ? . . . . .	207
Introduction . . . . .	207
A. D'une unité à l'autre . . . . .	207
B. Trois fondements allégués et deux exemples d'implications de l'unité matérielle . . . . .	213

Chapitre I. La Charte des Nations Unies, une constitution ? . . . . .	215
Section I. Novation apportée par la Charte . . . . .	218
A. Les antécédents de la Charte et le dessein qui lui est propre . . .	218
B. Dualités normatives . . . . .	221
C. Logiques contradictoires . . . . .	224
Section II. De la constitution selon la Charte . . . . .	227
A. Equivoques et fertilité des thèses constitutionnalistes . . . . .	227
B. La Charte comme constitution organique . . . . .	231
C. La Charte comme constitution matérielle . . . . .	236
Chapitre II. La communauté internationale: une fiction ? . . . . .	245
Section I. Brève histoire d'un concept juridique: la « communauté internationale... dans son ensemble ». . . . .	247
A. Le lancement . . . . .	248
B. La maturation . . . . .	250
C. L'épanouissement . . . . .	252
D. Déclin ou renouveau contemporains ? . . . . .	254
Section II. Esquisse d'une théorie . . . . .	257
A. Acceptions . . . . .	257
B. Fonctions . . . . .	258
1. La communauté internationale comme fiction juridique . . . . .	258
2. La communauté internationale comme impératif catégorique . . . . .	265
Chapitre III. Le <i>jus cogens</i> , une révolution ? . . . . .	269
Section I. Définition . . . . .	273
A. Une impérativité coutumière . . . . .	275
B. Une impérativité convenue . . . . .	277
Section II. Indétermination prétendue . . . . .	278
A. L'indétermination, force ou faiblesse ? . . . . .	279
B. Ordre public et hiérarchie normative . . . . .	280
Section III. Identification . . . . .	283
A. Identification procédurale et identification matérielle . . . . .	283
B. Texte et contexte. Où l'on retrouve la question de la dimension constitutionnelle de la Charte . . . . .	285
C. Méthode . . . . .	287
D. Jurisprudence . . . . .	288
1. La Cour internationale de Justice: absence, négation ou présence implicite ? . . . . .	288
2. Sentences arbitrales; tribunaux pénaux internationaux; cours régionales des droits de l'homme . . . . .	294
3. Positions adoptées par des organes non juridictionnels . . . . .	298
E. Bilan . . . . .	299
Section IV. Appréciation . . . . .	307
A. Relativité de la révolution . . . . .	307
B. Ampleur de la révolution . . . . .	311
Chapitre IV. Elargissement problématique des perspectives du maintien de la paix . . . . .	314
Section I. Elargissement des cadres du maintien de la paix et interrogations sur la légalité de certaines initiatives du Conseil de sécurité . . . . .	319

A. Le Conseil de sécurité et la responsabilité internationale de l'Irak	322
B. Maintien de la paix et action humanitaire internationale	325
C. Maintien de la paix et création des tribunaux <i>ad hoc</i>	330
D. Maintien de la paix et promotion des institutions démocratiques	333
Section II. Mandat d'ordre public et légitimité des actions du Conseil de sécurité	334
A. Evolution des équilibres institutionnels internes à l'Organisation des Nations Unies	335
B. Usage diversifié des sanctions	337
Section III. Vers une remise en cause de la sécurité collective ?	339
A. Quelle base juridique à l'action militaire alliée au Kosovo ?	340
B. La réaction aux événements du 11 septembre 2001 et le droit	344
C. La seconde crise irakienne (2002-2003)	349
Conclusion	352
Chapitre V. Responsabilité internationale et <i>jus cogens</i> : rencontre fertile ou rendez-vous manqué ?	354
Section I. Echec d'une différenciation des obligations de l'Etat responsable en raison de la nature des obligations violées	361
A. Obligations primaires et secondaires dans le droit de la responsabilité	361
B. Quels effets à la disparition du crime ?	363
C. Echec de la diversification du régime des obligations de l'Etat responsable en raison des types d'obligations violées. Faillite intégrale ou relative ?	367
Section II. Amorce d'une diversification des droits et obligations des Etats affectés en raison de la nature des obligations violées ?	372
A. Mirage institutionnel	373
B. Ayants droit à l'action en responsabilité	377
C. Indétermination partielle des droits des Etats affectés	387
Conclusion de la troisième partie	396
Quatrième partie. Conflit des unités ?	399
Introduction	399
Les termes du conflit	401
Chapitre I. Légalité/légitimité	403
Section I. Deux attributs du pouvoir	403
Section II. Relations réciproques et implications	405
Section III. Légalité, effectivité et légitimité	407
Section IV. Contradictions internes et défauts inhérents à la légitimité	409
Chapitre II. Sujets/objet	413
Section I. La révolution des droits de l'homme	414
Section II. Essor de la « société civile internationale » et affirmation d'une politique transnationale à l'égard du droit international	418
A. Genèse	418
B. Consistance	420
C. Fonctions	422
D. Idéologie juridique	424
E. Paradoxe	425

Chapitre III. Droit général/droit spécial . . . . .	428
Section I. Mythe des régimes autosuffisants: deux illustrations . . . . .	432
A. Le droit communautaire européen . . . . .	438
1. Fondement conventionnel des trois communautés originelles comme de l'Union . . . . .	439
2. Personnalité internationale de la Communauté européenne . . . . .	442
3. Attitude de la Cour de justice des Communautés européennes à l'égard du droit international . . . . .	445
B. Le droit international du commerce . . . . .	450
1. Le droit du GATT de 1947 et sa réforme . . . . .	450
2. Le nouveau droit international du commerce . . . . .	453
Section II. Multiplication des juridictions internationales . . . . .	460
A. Rappel . . . . .	463
B. Des incidences incertaines . . . . .	466
C. Une nécessité: maintenir l'unité d'interprétation des règles fondamentales du droit international . . . . .	470
D. Une réforme du système judiciaire international? . . . . .	473
Conclusion générale . . . . .	479

ACADÉMIE DE DROIT INTERNATIONAL

FONDÉE EN 1923 AVEC LE CONCOURS DE LA  
DOTATION CARNEGIE POUR LA PAIX INTERNATIONALE

# RECUEIL DES COURS

COLLECTED COURSES OF THE HAGUE  
ACADEMY OF INTERNATIONAL LAW

2002

*Tome 297 de la collection*



2003

MARTINUS NIJHOFF PUBLISHERS

Leiden/Boston