

Frédéric Bernard

L'Etat de droit face au terrorisme



**UNIVERSITÉ
DE GENÈVE**
FACULTÉ DE DROIT



BRUYLANT

Schulthess
ÉDITIONS ROMANDES

§ 2010

Table des matières

Remerciements	V
Préface	VII
Sommaire	XI
Liste des abréviations	XIX
Introduction	1
Titre I La notion d'État	5
Chapitre 1 ^{er} : Le champ politique	7
A. « Le » politique	8
B. L'autonomie	11
Chapitre 2: Le pouvoir politique	13
A. « La » politique	14
B. La nécessité d'un pouvoir	16
C. La légitimité du pouvoir	19
Chapitre 3: L'État	21
A. L'État comme pouvoir politique	21
B. L'État comme nation	23
C. L'État comme notion juridique	24
1. Le territoire	25
2. La population	25
3. La souveraineté	25
D. L'État comme organisation	26
Titre II L'État régi par le droit	27
Chapitre 4: Les fondements philosophiques et historiques	29
A. L'être humain comme fin en soi	30
1. La naissance d'une conception	30
2. Le contexte occidental	32
B. Les revendications	34
1. La sécurité	35

2.	La liberté	35
3.	L'égalité	37
4.	Synthèse	38
Chapitre 5: La mise en œuvre des principes		41
A.	Le droit	42
1.	La notion	42
2.	L'effectivité	45
3.	Le développement	46
B.	La quête d'une norme supérieure	48
1.	L'octroi d'une charte	48
2.	La réflexion contractualiste	49
3.	L'adoption d'une constitution	51
4.	Le droit international	52
C.	Les dispositions protectrices	53
1.	La fragmentation du pouvoir	54
a.	La séparation des pouvoirs	55
b.	Le principe de la légalité	55
c.	Le contrôle de constitutionnalité	57
d.	Les autres mécanismes de contrôle	59
2.	Les droits substantiels	60
a.	La terminologie	61
b.	Aperçu chronologique	63
i.	Les droits civils et politiques	63
ii.	Les droits économiques, sociaux et culturels	65
iii.	Les droits collectifs	66
c.	Aperçu matériel	67
i.	Les obligations négatives	67
ii.	Les obligations positives	68
D.	Synthèse	69
Chapitre 6: Les sources de l'État de droit		71
A.	Les sources nationales	71
B.	Les sources internationales	72
1.	Les sources universelles	73
2.	Les sources régionales	74
Titre III Le terrorisme		77
Chapitre 7: La notion de terrorisme		79
A.	Les significations usuelles	79
B.	L'étymologie	80
C.	Le terrorisme comme méthode	81
D.	Les différentes approches	83
1.	L'approche énumérative	84
2.	L'approche intuitive	84
3.	L'approche analogique	85

Chapitre 8: L'approche triangulaire	87
A. La triangulation	87
1. Le mécanisme	87
2. L'identité des victimes	89
B. Les critères supplémentaires	90
1. La terreur	90
2. Le mobile politique	91
3. La brutalité	92
C. La question de l'auteur	93
Titre IV L'histoire du terrorisme	97
Chapitre 9: Aperçu chronologique	99
A. L'époque classique	100
1. Les Sicarii	100
2. Les Assassins	101
3. Les Thugs	102
4. Les autres manifestations du terrorisme	104
B. L'époque moderne	105
1. La théorie des vagues terroristes	106
2. La vague anarchiste	107
3. La vague nationaliste	110
4. La vague radicale	113
5. La vague identitaire	117
Chapitre 10: Un « nouveau terrorisme »?	119
A. Le terrorisme islamique	120
1. L'islam radical	120
2. L'irrationalité	123
a. Les objectifs religieux	123
b. Les méthodes	124
c. Le point de vue occidental	125
3. La maximisation des victimes	126
B. Al-Qaida	128
1. Aperçu historique	129
2. Les attentats du 11 septembre 2001	132
a. Les faits	133
b. L'analyse	134
3. Les suites	137
Chapitre 11: Les enseignements	139
A. Le contexte	139
B. Le message	144
C. La violence	146
D. Le bilan	148
Titre V Le contexte juridique de la lutte	151

Chapitre 12: L'obligation de lutter contre le terrorisme	153
A. Les sources philosophiques et politiques	154
1. La protection de la population	154
2. L'autoprotection	155
B. Les sources juridiques	156
1. Le droit international public	157
2. Les droits de l'homme	158
C. Le type de lutte	159
1. L'approche volontaire	160
2. L'approche objective	160
3. Synthèse	162
Chapitre 13: La réserve de la loi	163
A. L'action interne	163
B. La collaboration internationale	165
1. Le niveau universel	166
a. La quête d'une convention générale	166
b. Les conventions sectorielles	167
c. Les résolutions du Conseil de sécurité	169
2. Le niveau régional	169
C. La définition du terrorisme	171
1. Les méthodes	172
2. L'analyse normative	173
Chapitre 14: Les limites fixées par l'État de droit	175
A. La restriction	176
1. L'exigence d'une base légale	177
2. Le motif légitime	177
3. La proportionnalité	178
4. Les droits absolus	179
B. La dérogation	179
1. Le débat doctrinal	180
a. Les pouvoirs d'exception	181
b. L'autorisation formelle	182
c. L'encadrement substantiel	184
2. Les normes internationales	185
a. La notification	186
b. L'existence d'un danger public	186
c. La nécessité	187
d. Les droits intangibles	188
e. Le respect des autres obligations	189
Titre VI La hantise de la répétition	191
Chapitre 15: La prévention des attaques futures	193
A. Le paradigme de la time-ticking bomb situation	194
B. La valorisation de l'obligation de protection	196

Chapitre 16: Les concrétisations à la suite du 11 septembre 2001	199
A. La bataille des renseignements	200
1. L'obtention de renseignements	200
a. La surveillance	200
b. L'interrogatoire	203
2. La préservation du secret	208
B. L'intervention en amont	210
1. La mise hors d'état de nuire	212
a. L'homicide	212
b. L'internement	214
c. L'expulsion des étrangers	217
2. La répression des activités connexes	219
Chapitre 17: L'appréciation de la prévention	223
A. L'efficacité des mesures antiterroristes	224
B. La perte de crédibilité	225
Titre VII Les altérations de l'État de droit	227
Chapitre 18: Les modifications substantielles	229
A. Le terrorisme comme risque	230
1. La volonté de rassurer la population	230
2. L'utilisation de la peur	231
B. L'augmentation du seuil de violence	233
1. La guerre	233
2. La torture	234
C. Le glissement vers un système totalitaire	237
1. La présomption de culpabilité	238
2. La punition collective	239
D. L'adoption de mesures durables et générales	240
1. La durée temporelle	241
2. Le champ matériel	242
E. L'adoption de mesures discriminatoires	244
Chapitre 19: Les changements institutionnels	247
A. L'accroissement des pouvoirs de l'exécutif	247
1. La pression de l'urgence	248
2. La limitation du pouvoir judiciaire	250
B. Les limites du juge constitutionnel	252
1. La clé de voûte de l'État de droit	252
a. Le garant de l'ordre constitutionnel	252
b. Le maître de la proportionnalité	259
2. Le bilan de l'action du juge	261
C. Les insuffisances du droit international	262
Chapitre 20: Appréciation générale	267
A. Une contradiction insoluble	268
B. Les difficultés pratiques	269

1.	Le retour à l'ordre constitutionnel	270
2.	L'obligation de dédommager	271
3.	La mise à jour des responsabilités individuelles	273
Titre VIII De optimo statu rei publicae		277
Chapitre 21: Une réponse fidèle aux valeurs de l'État de droit		279
A.	Le respect des obligations négatives	280
1.	Les principes	280
2.	La mise en œuvre	282
B.	Le développement des droits individuels	283
1.	L'humanisme et la tolérance	284
2.	La liberté positive	286
C.	L'éradication du terrorisme?	289
Chapitre 22: Une attitude de vigilance critique		291
A.	Les cariatides de l'État de droit	292
1.	Les acteurs étatiques	292
2.	Les juristes	293
3.	Les contre-pouvoirs matériels	293
4.	Les citoyens	295
B.	Le développement d'une culture critique	296
Conclusion		299
Bibliographie		303
Table des arrêts cités		363
Sources diverses		371
Index		379