

Lorenzo Redalié

La conduite
des hostilités dans
les conflits armés
asymétriques :
un défi au droit
humanitaire



UNIVERSITÉ
DE GENÈVE
FACULTÉ DE DROIT

L.G.D.J
lextensoéditions

Schulthess
ÉDITIONS ROMANDES

§ 2013

Table des matières

Remerciements	VII
Table des matières	IX
Table des abréviations.....	XVII
Préface	XXI
Chapitre introductif.....	1
1. Introduction	1
2. Vers une définition du « conflit armé asymétrique ».....	2
2.1. « Conflit armé ».....	2
2.2. « Asymétrique »	5
2.3. Caractéristiques structurelles des conflits armés asymétriques.....	5
2.3.1. Définition des parties au conflit armé asymétrique.....	5
2.3.1.1. Clivage quantitatif.....	5
2.3.1.2. Clivage qualitatif	6
2.4. Caractéristiques dynamiques des conflits armés asymétriques	7
2.4.1. Définition des dynamiques propres au « conflit armé asymétrique ».....	8
2.4.2. La guerre de perception du « faible ».....	9
2.4.3. La guerre de persuasion du « fort »	10
2.4.4. Le terrain juridique de la guerre asymétrique (ou <i>lawfare</i>).....	11
3. Parcours, cadre théorique et enjeux.....	12
3.1. Parcours	12
3.2. Cadre théorique	13
3.3. Enjeux.....	18
Chapitre 1. Le ciblage des objectifs militaires.....	19
1. Introduction	19
2. Vers une définition de la notion d'objectif militaire.....	21
2.1. Les Règles sur la guerre aérienne de 1923	21
2.2. Le Projet de Règles du CICR de 1956 et la Résolution de l'Institut de Droit international de 1969	23
3. La codification de la définition de l'objectif militaire à l'article 52(2) du PA I	26

3.1.	Deux critères cumulatifs pour une définition générale abstraite .	26
3.2.	Le critère de la « contribution effective » à l'action militaire	28
3.2.1.	La distinction entre « action militaire » et « effort de guerre » ...	28
3.2.2.	Les catégories de « nature », « emplacement », « utilisation » et « destination ».....	31
3.2.3.	Le rôle des services de renseignements.....	37
3.3.	Le critère de « l'avantage militaire précis »	39
4.	Listes illustratives d'objectifs militaires vs. définition générale de « l'objectif militaire »	46
5.	Valeur coutumière de l'article 52(2) du PA I.....	47
5.1.	La pratique du « fort » au conflit armé asymétrique	48
5.2.	La pratique du « faible » au conflit armé asymétrique	50
6.	Tentatives d'étendre la notion de « contribution effective » à l'action militaire.....	52
6.1.	La notion de war-sustaining capability.....	52
6.2.	La notion de « guerre au terrorisme »	55
7.	Interprétations extensives de la notion de « l'avantage militaire » : Les opérations basées sur les effets.....	61
8.	La catégorie descriptive des « biens mixtes ».....	67
8.1.	Les deux sous-catégories des « biens mixtes permanents » et des « biens mixtes potentiels»	68
8.2.	« La contribution effective » à l'action militaire des biens mixtes	69
8.3.	« L'avantage militaire précis » offert par la destruction des biens mixtes.....	71
8.4.	Cas particuliers de biens mixtes	72
8.4.1.	Le ciblage des ponts, routes et tunnels	72
8.4.2.	Réseau de télécommunication	73
8.4.3.	Média.....	76
8.4.4.	Biens indispensables à la survie de la population.....	77
9.	Le principe de « la nécessité militaire » et la qualification juridique des biens	79
10.	Conclusion.....	83
Chapitre 2. Le ciblage des personnes.....		85
1.	Introduction	85
2.	Le principe de distinction ratione personae	87
3.	La définition de combattant dans les conflits armés internationaux et non internationaux.....	88

3.1.	Le combattant dans les conflits armés internationaux.....	88
3.1.1.	Le régime des Conventions de Genève	89
3.1.2.	Les assouplissements du Protocole additionnel I	91
3.1.3.	Le lien d'appartenance de l'individu aux forces armées	92
3.1.4.	Le lien d'appartenance du groupe armé à la partie au conflit.....	94
3.1.5.	Qualifications différentes en parallèle d'un même conflit armé .	99
3.2.	Les « combattants » dans les conflits armés non internationaux	100
3.2.1.	Absence de statut formel de « combattant ».....	100
3.2.2.	Une catégorie de « combattant » <i>lato sensu</i> par analogie avec les conflits armés internationaux.....	103
3.2.3.	Définition des forces armées étatiques et des groupes armés organisés dans le cadre d'un conflit armé non international.....	105
3.3.	Définition de l'appartenance individuelle aux forces armées et aux groupes armés (conflits armés internationaux et non internationaux).....	106
4.	La notion de civil dans les conflits armés internationaux et non internationaux.....	109
5.	La notion de participation directe aux hostilités	111
5.1.	Introduction	111
5.2.	Les éléments constitutifs de la notion de « participation directe aux hostilités »	113
	Introduction – L'articulation des éléments constitutifs.....	113
5.2.1.	L'« action hostile » définie par le « seuil de dommage infligé » et la « dynamique d'opposition entre les parties au conflit ».....	115
5.2.1.1.	Le « seuil de dommage infligé » (threshold of harm), premier critère définissant l'« action hostile ».....	115
5.2.1.2.	La « dynamique d'opposition entre les parties au conflit » (belligerent nexus), deuxième critère de définition de l'« action hostile »	121
5.2.1.3.	Pour une définition de l'« action hostile »	124
5.2.2.	« Le lien de causalité directe » (<i>direct causation</i>) : Le second élément constitutif de la notion de « participation directe aux hostilités ».....	126
	Participation directe vs. participation indirecte aux hostilités...	126
5.2.2.1.	« Lien de causalité directe » (one causal step) vs. <i>Conditio sine qua non</i> (unlimited causal chain).....	127
5.2.2.2.	Le critère du « lien de causalité directe » (one causal step) et celui de « partie intégrante » (<i>integral part</i>)	129

5.3.	Les différentes phases de la participation directe aux hostilités.....	134
5.3.1.	La définition d'« acte préparatoire à l'action hostile ».....	134
5.3.1.1.	Le rôle des circonstances.....	136
5.3.1.2.	Un critère précis pour identifier les « actes préparatoires » qualifiables de participation directe aux hostilités.....	137
5.3.2.	Les notions de « déploiement » et de « retour ».....	138
5.3.3.	L'« acte préparatoire », satellite de l'« action hostile ».....	140
5.3.4.	Le modèle du « fer de lance ».....	141
5.4.	Casuistique.....	143
5.4.1.	Les <i>leaders</i> politiques et religieux.....	143
5.4.2.	Les boucliers humains (« juridiques » et « physiques »).....	144
5.4.2.1.	« Boucliers juridiques ».....	146
5.4.2.2.	« Boucliers physiques ».....	147
5.4.3.	Engins explosifs improvisés (IEDs) vs. Drones sans pilotes (UAVs): participation directe à leur fonctionnement.....	148
5.5.	La dimension temporelle de la notion de participation directe aux hostilités.....	151
5.5.1.	Le phénomène de la « porte tournante ».....	151
5.5.2.	Une « porte tournante » à vitesse variable.....	153
5.5.2.1.	Participation sporadique.....	154
5.5.2.2.	Participation continue : l'approche du « désengagement explicite » (affirmative disengagement approach) et celle basée sur l'« appartenance » (membership approach).....	155
5.5.2.3.	Approches fonctionnelles.....	158
5.5.3.	Le functional membership approach.....	159
5.5.3.1.	« Fonction permanente de combat ».....	159
5.5.3.2.	Fonction « hostile » vs. fonction « de combat ».....	161
5.5.3.3.	La « fonction hostile permanente » comme critère d'appartenance aux groupes armés irréguliers.....	162
5.5.3.4.	« Assomption » et « désengagement » d'une « fonction hostile permanente ».....	164
6.	Protection asymétrique des « fonctions non hostiles ».....	166
7.	Les entreprises militaires et de sécurité privées et les employés civils.....	168
8.	Les freins à la force utilisée dans une attaque directe imposés par le droit international humanitaire.....	175
8.1.	L'interdiction de causer des maux superflus.....	175
8.2.	Les principes de nécessité militaire et d'humanité.....	175
8.3.	Interdiction du refus de quartier.....	180

8.4.	L'immunité des personnes « hors de combat »	184
9.	L'impact possible des droits humains sur les règles de droit international humanitaire relatives au ciblage.....	186
9.1.	Le régime du ciblage propre aux droits humains	188
9.2.	Applicabilité des droits humains dans un conflit armé asymétrique.....	190
9.3.	Le critère de la <i>lex specialis</i> et les interactions possibles entre le régime du droit international humanitaire et celui des droits humains	194
10.	Conclusion.....	198
Chapitre 3. Le principe de proportionnalité		201
1.	Introduction	201
2.	Cadre juridique.....	202
2.1.	La formulation du principe de proportionnalité	202
2.2.	Le critère de l'« avantage militaire concret et direct attendu » .	203
2.3.	L'évaluation du critère d'« excessivité ».....	204
3.	L'évaluation de la proportionnalité dans le ciblage des biens mixtes.....	210
4.	Le rôle des services de renseignement dans l'évaluation de la proportionnalité	213
5.	« Dommages collatéraux » et « avantage militaire », deux critères sous pression.....	214
5.1.	Pondération du critère des « dommages collatéraux attendus »	215
5.2.	Tentatives d'étendre la notion d'« avantage militaire »	220
5.3.	La relation entre <i>jus in bello</i> et <i>jus ad bellum</i> dans l'évaluation du principe de proportionnalité	222
6.	Conclusion.....	225
Chapitre 4. Le principe de précaution		227
1.	Introduction	227
2.	Les obligations dans l'attaque	228
2.1.	L'obligation de vérification.....	228
2.2.	Les mesures de précaution dans le choix des moyens et des méthodes de combat	232
2.2.1.	Les mesures de précaution dans le choix des moyens.....	233
2.2.1.1.	Les armes non létales.....	237
2.2.2.	Les mesures de précaution dans le choix des méthodes.....	242

2.2.3.	La robotisation de l'armée.....	245
2.3.	L'obligation d'interrompre et/ou d'annuler une attaque indiscriminée	248
2.4.	L'obligation de l'avertissement de la population civile	251
2.5.	Le choix de l'objectif militaire dont l'attaque sera la moins onéreuse pour la population civile.....	257
3.	Les obligations contre les effets des attaques	259
3.1.	L'obligation d'éloigner la population et les biens civils des objectifs militaires	261
3.2.	L'obligation d'éviter de placer des objectifs militaires à l'intérieur ou à proximité des zones fortement peuplées.....	262
3.3.	L'obligation de prendre « les autres précautions nécessaires ».	263
3.4.	Mesures de précaution contre les effets des attaques et recours aux boucliers humains	267
4.	Conclusion.....	271
Chapitre 5. Interdiction relative à la perfidie		273
1.	Introduction	273
2.	Interdiction de tuer, blesser et capturer en faisant recours à la perfidie.....	273
2.1.	La définition de la perfidie	273
2.2.	Les exemples de perfidie	277
2.2.1.	Feindre l'état de personne « hors de combat »	277
2.2.2.	Feindre d'avoir un statut protégé en utilisant des emblèmes protecteurs	278
2.2.3.	Feindre d'avoir le statut de personne qui ne participe pas directement aux hostilités	280
2.2.4.	Emploi d'uniformes ou insignes ennemis	283
3.	Les ruses de guerre	284
4.	Dynamiques asymétriques dans la violation de l'interdiction relative à la perfidie	286
5.	Conclusion.....	291
Chapitre 6. Le principe de réciprocité		293
1.	Introduction	293
2.	Le principe de réciprocité dans la formation du droit international humanitaire	293
3.	La réciprocité comme mécanisme de mise en œuvre du droit international humanitaire	296

3.1.	La guerre froide	298
3.2.	Les conflits armés asymétriques.....	299
4.	De la crise de la réciprocité aux engagements unilatéraux envers des tiers	301
5.	Conclusion.....	305
Chapitre conclusif.....		307
1.	Introduction	307
2.	La substance des défis posés aux principes de la conduite des hostilités.....	307
2.1.	La crise de l'« avantage militaire ».....	307
2.2.	Approche fonctionnelle aux règles de ciblage des personnes ...	308
2.3.	Entre exploitation des statuts protégés et attaques disproportionnées en guise de représailles	310
2.4.	Les obligations découlant du principe de précaution	310
2.5.	Dégradation progressive du respect du droit international humanitaire.....	311
3.	Evaluation des défis posés aux principes de la conduite des hostilités.....	311
4.	Propositions pour rendre le droit mieux adapté aux conflits armés asymétriques	314
5.	Conclusion.....	317
Bibliographie		319
1.	Sources	319
A)	Documents.....	319
B)	Codes et recueils de jurisprudence	326
C)	Jurisprudence.....	327
1)	Jurisprudence internationale :	327
2)	Jurisprudences nationales	329
2.	Travaux	330
A)	Ouvrages.....	330
B)	Articles	334
Index thématique.....		365