

# Table des matières

Sommaire .....	5
Préface .....	7
Avertissement .....	14
Introduction .....	15

## Partie I LA MISE À L'ÉPREUVE DE LA DISTINCTION

### Titre I Les termes de la distinction

Chapitre 1. Les données du problème .....	45
Section 1. L'objet du problème .....	45
I. Le critère de choix des lois en conflit .....	47
A. Les termes du conflit de lois .....	47
1. Les présupposés requis .....	47
2. Les données historiques .....	49
B. La restriction de l'objet du problème aux conflits de lois .....	55
II. La coexistence d'une pluralité d'intérêts propres aux relations privées internationales .....	61
A. Les origines de la réflexion en termes d'intérêts .....	62
B. Les incidences de la réflexion en termes d'intérêts .....	67
1. L'identification des intérêts en droit international privé .....	67
2. L'articulation des intérêts .....	76
Section 2. La conception du problème .....	78
Sous-section 1. La perception du problème sous l'angle de la notion de justice .....	79
I. Les justifications de l'appel à la notion de justice .....	80
A. La nature privée des rapports en cause .....	80
1. Le lien entre la justice et la nature privée des rapports en cause .....	80
2. L'appréciation du lien opéré .....	85
B. Le besoin de conciliation des intérêts impliqués dans une relation privée internationale .....	87
II. L'opportunité de l'appel à la notion de justice .....	91
A. La justice comme vecteur d'égalité .....	92
1. La justice comme fondement de l'égalité des lois .....	93
2. Le passage de l'égalité des lois à l'égalité de traitement des relations privées internationales .....	99

B. Les obstacles à l'épanouissement de la justice .....	<b>103</b>
1. L'obstacle lié à l'absence d'ordre juridique international .....	<b>103</b>
2. L'obstacle lié à l'égale vocation des États à appréhender les rapports internationaux .....	<b>105</b>
Sous-section 2. La formulation d'une alternative du juste .....	<b>108</b>
I. La pertinence des termes de l'alternative .....	<b>109</b>
A. La suppression de l'enjeu du problème .....	<b>109</b>
B. La réactivation de l'enjeu du problème .....	<b>112</b>
II. La pertinence du principe de l'alternative .....	<b>114</b>
<b>Chapitre 2. Le sens des justices .....</b>	<b>119</b>
Section 1. Le sens de la justice conflictuelle .....	<b>120</b>
I. La réglementation au service de la justice de droit international privé .....	<b>121</b>
II. L'autonomie de la justice conflictuelle .....	<b>124</b>
A. Le critère idéologique : la neutralité .....	<b>124</b>
1. Réflexions générales sur la neutralité des règles de droit .....	<b>125</b>
a. La neutralité des règles de procédure .....	<b>126</b>
b. La neutralité des règles de compétence internationale .....	<b>131</b>
2. La neutralité de la règle de conflit de lois en question .....	<b>134</b>
a. Le contexte de la discussion autour de la neutralité de la règle de conflit de lois .....	<b>134</b>
b. La place de la neutralité dans le règlement du conflit de lois .....	<b>136</b>
i. Les conceptions de la neutralité .....	<b>136</b>
ii. La fonction de la règle de conflit .....	<b>140</b>
B. Le critère méthodologique : la localisation objective .....	<b>146</b>
1. La méthode de la localisation objective .....	<b>146</b>
a. De la recherche du siège à la proximité .....	<b>147</b>
b. La proximité vectrice de justice de droit international privé .....	<b>151</b>
2. L'adéquation de la méthode avec l'autonomie de la justice conflictuelle .....	<b>153</b>
a. La proximité en tant que fondement de la règle de conflit .....	<b>154</b>
b. La proximité en tant que correcteur de la désignation opérée par la règle de conflit .....	<b>159</b>
i. La clause d'exception .....	<b>159</b>
ii. L'ordre public de proximité .....	<b>171</b>
Section 2. Le sens de la justice matérielle .....	<b>175</b>
I. La justice matérielle assimilée à la réglementation de droit interne .....	<b>176</b>
II. La justice matérielle assimilée à la réglementation de droit privé .....	<b>180</b>
A. L'analyse privatiste de la justice matérielle .....	<b>180</b>
B. Appréciation de l'analyse privatiste de la justice matérielle .....	<b>182</b>
III. La justice matérielle assimilée à la réglementation produisant un effet substantiel .....	<b>184</b>
 <b>Titre II</b>	
<b>L'articulation des justices</b>	
<b>Chapitre 1. L'articulation des justices vis-à-vis des destinataires de la norme .....</b>	<b>197</b>
Section 1. La primauté de la justice matérielle pour les destinataires de la norme .....	<b>198</b>
I. La primauté explicite de la justice matérielle à travers l'autonomie de la volonté .....	<b>199</b>
A. Les raisons guidant le choix de la loi applicable .....	<b>200</b>
1. Le choix d'une loi pour son contenu matériel en matière contractuelle .....	<b>200</b>
a. L'exposé des justifications .....	<b>201</b>
b. La portée des objections .....	<b>205</b>
2. La spécificité du choix en droit des personnes et de la famille .....	<b>207</b>
a. L'exposé des justifications .....	<b>207</b>
b. La portée des objections .....	<b>209</b>

B. L'encadrement du choix de la loi applicable .....	<b>211</b>
II. La primauté implicite de la justice matérielle en l'absence de possibilité de choix de loi .....	<b>214</b>
A. Le sens et la portée classiquement attribués à la prévisibilité pour les parties .....	<b>215</b>
B. La prévisibilité et la primauté de la justice matérielle .....	<b>220</b>
Section 2. La portée du renversement de la hiérarchie pour les parties .....	<b>223</b>
I. Le sens du renversement de la hiérarchie entre les justices .....	<b>224</b>
A. La conception renouvelée de la famille et du statut personnel .....	<b>225</b>
B. L'impact du franchissement des frontières pour les individus .....	<b>226</b>
II. L'incidence du renversement de la hiérarchie entre les justices .....	<b>228</b>
A. Les incidences sur les intérêts du droit international privé .....	<b>229</b>
B. Les incidences sur la place et le rôle de la justice conflictuelle .....	<b>232</b>
<b>Chapitre 2. L'articulation des justices vis-à-vis de l'auteur de la norme .....</b>	<b>235</b>
Section préliminaire. La diversité des auteurs de normes de droit international privé et l'articulation des justices .....	<b>236</b>
I. Les autorités étatiques et l'articulation des justices .....	<b>237</b>
II. Les autorités extra-étatiques et l'articulation des justices .....	<b>241</b>
Section 1. Le mouvement d'hybridation des justices .....	<b>243</b>
I. La matérialisation directe du conflit de lois par les règles de conflit à finalité matérielle .....	<b>243</b>
A. Identification du phénomène .....	<b>244</b>
B. Implications du phénomène .....	<b>245</b>
1. Les règles de conflit à finalité matérielle dénaturant la nature conflictuelle de la règle de droit international privé .....	<b>246</b>
2. Les règles de conflit à finalité matérielle préservant la nature conflictuelle de la règle de droit international privé .....	<b>248</b>
II. La matérialisation indirecte du conflit de lois par le mécanisme des lois de police .....	<b>250</b>
A. Identification du phénomène .....	<b>250</b>
B. Implications du phénomène .....	<b>253</b>
Section 2. Le mouvement d'indifférenciation des justices .....	<b>256</b>
I. Identification du phénomène .....	<b>257</b>
A. La nature des droits fondamentaux .....	<b>258</b>
B. La place des droits fondamentaux .....	<b>259</b>
C. Le rôle des droits fondamentaux .....	<b>262</b>
II. Implications du phénomène .....	<b>265</b>
A. Implications sur les justices prises isolément .....	<b>265</b>
1. L'impact des droits fondamentaux sur la justice matérielle .....	<b>265</b>
a. Une mise en concurrence verticale .....	<b>266</b>
b. Une mise en concurrence horizontale .....	<b>268</b>
2. L'impact des droits fondamentaux sur la justice conflictuelle .....	<b>275</b>
a. La confrontation de la justice conflictuelle des États parties devant la CEDH .....	<b>275</b>
b. La confrontation de la justice conflictuelle des États membres devant la Cour de justice .....	<b>279</b>
B. Implications sur l'articulation des justices .....	<b>281</b>
<b>Conclusion de la partie I .....</b>	<b>287</b>

**Partie II**  
**LE RENOUVELLEMENT DE LA DISTINCTION**

Titre I	
Repenser les termes de la distinction	
<b>Chapitre 1. Affiner les données du problème</b>	<b>293</b>
Section 1. Redéfinir les contours du problème	293
I. La possibilité d’élargir l’objet du problème	294
A. La possibilité d’élargissement aux questions de compétence internationale	294
B. La possibilité d’élargissement aux questions de reconnaissance internationale	297
II. L’opportunité d’élargir l’objet du problème	300
A. L’opportunité d’un élargissement aux questions de compétence internationale	301
B. L’opportunité d’un élargissement aux questions de reconnaissance internationale	303
Section 2. Reconsidérer le rôle de la notion de justice	308
I. Le maintien du recours à la notion de justice	309
A. La justice comme vecteur d’ordonnancement des intérêts	313
1. Le renouvellement du sens des intérêts	315
a. Les intérêts et l’élargissement du champ de la distinction des justices	315
b. Les intérêts et le mouvement de matérialisation du droit international privé	319
2. La portée du renouvellement sur l’ordonnancement des intérêts	323
A. La justice comme révélateur des objectifs	325
1. L’harmonie internationale des solutions : un objectif commun aux parties et à l’État	326
2. Les objectifs complémentaires propres à chaque sujet d’intérêts	331
a. L’objectif de continuité des situations juridiques	331
b. L’objectif de cohérence et de cohésion de l’ordre interne	335
II. L’abandon de l’alternative du juste	338
<b>Chapitre 2. Clarifier le sens des justices</b>	<b>341</b>
Section 1. La clarification terminologique	341
Section 2. La clarification conceptuelle	343
I. Une démarche renouvelée	343
II. Le sens de chacune des justices	346
A. L’objet de la justice de droit international privé	346
1. Exposé de la proposition	346
2. Appréciation de la proposition	348
3. Implications de la proposition	351
B. L’objet de la justice matérielle	353
1. Exposé de la proposition	353
2. Appréciation de la proposition	355
3. Implications de la proposition	358

**Titre II**  
**Repenser l'articulation des justices**

<b>Chapitre 1. La réalisation de chacune des justices</b>	<b>369</b>
Section préliminaire. Exposé de la démarche présidant à l'analyse de la réalisation de chacune des justices	370
I. La démarche écartée	370
A. Le rejet d'une analyse cloisonnée des questions de création et de reconnaissance	371
1. La différence des enjeux à l'œuvre	371
2. Les obstacles à l'analyse séparée des questions de création et de reconnaissance internationales	377
B. Le rejet d'une analyse tributaire du point de vue adopté	380
II. La démarche retenue	381
Section 1. La réalisation de la justice de droit international privé	382
I. Les instruments classiquement affiliés à la justice de droit international privé	383
A. Les règles de conflit de lois bilatérales classiques	387
B. Les règles de conflit de lois à rattachements multiples	392
II. Les instruments dont l'affiliation est classiquement discutée	396
A. Les outils dont l'affiliation à la justice de droit international privé fait débat	396
1. La clause d'exception	396
2. L'autonomie de la volonté	399
B. Les outils classiquement affiliés à la justice matérielle	401
1. Le mécanisme de l'ordre public atténué	401
2. Certains procédés de réglementation directe des rapports privés internationaux	407
Section 2. La réalisation de la justice matérielle	411
I. Les instruments classiquement affiliés à la justice matérielle	411
A. Les lois de police	412
B. L'exception d'ordre public international	415
1. L'ordre public plein	415
2. L'ordre public de proximité	416
C. Le mécanisme de la fraude	423
II. Les instruments dont l'affiliation à la justice matérielle est discutée	432
Section 3. Les outils au service de chacune des justices : les droits fondamentaux	438
I. Les droits fondamentaux et la justice de droit international privé	440
A. La mise en œuvre des droits fondamentaux à travers le principe de proportionnalité	440
B. La mise en œuvre du principe de proportionnalité et la réalisation de la justice de droit international privé	444
1. Les termes de la relation entre principe de proportionnalité et justice de droit international privé	444
2. La réalisation de la justice de droit international privé par le principe de proportionnalité	446
a. Justice de droit international privé et appréhension des droits fondamentaux par les autorités supranationales	448
b. Justice de droit international privé et appréhension des droits fondamentaux par les autorités nationales	454
i. Les droits fondamentaux et la mise en échec des règles du for	456
ii. Les droits fondamentaux et la mise en échec des normes étrangères	462
iii. Un contrôle autonome des droits fondamentaux à travers le principe de proportionnalité	466

II. Les droits fondamentaux et la justice matérielle .....	<b>472</b>
A. La réalisation de la justice matérielle à travers les droits fondamentaux devant les autorités supranationales .....	<b>473</b>
B. La réalisation de la justice matérielle à travers les droits fondamentaux devant les autorités nationales .....	<b>475</b>
<b>Chapitre 2. La mise en œuvre de la distinction .....</b>	<b>485</b>
Section 1. La détermination de l'articulation des justices .....	<b>486</b>
I. Le maintien d'un rapport de principe à exception .....	<b>487</b>
A. Le rapport de principe à exception dérivant du sens des justices .....	<b>487</b>
B. Le rapport de principe à exception confronté à la réalisation des justices .....	<b>489</b>
II. Rapports d'indépendance, de complémentarité ou de concurrence ? .....	<b>490</b>
A. Le rapport de complémentarité dérivant du sens des justices .....	<b>493</b>
B. Le rapport de complémentarité confronté à la réalisation des justices .....	<b>494</b>
1. Les mécanismes respectueux du rapport de complémentarité entre les justices .....	<b>494</b>
2. Les mécanismes créant le risque d'une concurrence entre les justices .....	<b>496</b>
Section 2. Les conséquences de l'articulation des justices .....	<b>500</b>
I. La redéfinition de la place des valeurs .....	<b>500</b>
A. Le rôle des valeurs pour la distinction .....	<b>500</b>
1. Rejet de l'hypothèse d'une dualité des valeurs .....	<b>501</b>
2. Les valeurs, pont entre les justices .....	<b>503</b>
B. La réalisation des valeurs par la distinction .....	<b>504</b>
1. La nécessité commune aux justices d'un choix entre les valeurs .....	<b>504</b>
2. L'antagonisme des valeurs comme critère fondant le passage entre les justices .....	<b>508</b>
a. Les différents types d'antagonismes .....	<b>508</b>
b. L'apprehension des antagonismes par la distinction des justices .....	<b>512</b>
II. La clarification méthodologique .....	<b>517</b>
A. L'évolution du discours sur les méthodes .....	<b>518</b>
1. La rationalisation du discours doctrinal .....	<b>518</b>
2. L'affinement du discours en droit positif .....	<b>520</b>
B. L'ordonnancement des méthodes du droit international privé .....	<b>522</b>
<b>Conclusion de la partie II .....</b>	<b>529</b>
<b>Conclusion générale .....</b>	<b>531</b>
<b>Index alphabétique .....</b>	<b>537</b>
<b>Bibliographie .....</b>	<b>541</b>
<b>Jurisprudence citée .....</b>	<b>559</b>