

Michel Clapié

Droit constitutionnel

Théorie générale

3^e édition



ellipses

| | |
|--------------------------------------|----|
| Tables des abréviations | 5 |
| Introduction | 6 |
| I. L'enseignement de la discipline | 7 |
| II. L'objet du droit constitutionnel | 13 |
| III. Le champ de l'étude | 15 |
| IV. La perspective retenue | 20 |
| V. Le plan de l'ouvrage | 25 |

PREMIÈRE PARTIE

L'avènement de l'État constitutionnel

CHAPITRE 1

| | |
|---|----|
| L'État | 30 |
| Section 1 – La formation de l'État | 31 |
| §1. L'idée abstraite de l'État | 31 |
| A. Les conceptions théoriques de l'État | 31 |
| 1. L'approche normativiste | 32 |
| 2. L'approche institutionnaliste | 34 |
| B. La définition juridique de l'État | 36 |
| 1. La personnalité de l'État | 37 |
| 2. La souveraineté de l'État | 39 |
| §2. La réalité concrète de l'État | 44 |
| A. Un territoire circonscrit | 45 |
| 1. L'abandon de la conception domaniale du territoire | 45 |
| 2. La consécration d'une conception fonctionnelle du territoire | 47 |
| B. Une population sédentarisée | 49 |
| 1. Une population homogène : la coïncidence de l'État et d'une nation | 50 |
| 2. Une population hétérogène : la non-coïncidence de l'État et d'une nation | 54 |
| C. Une puissance publique | 57 |
| 1. Une puissance normative et coercitive | 57 |
| 2. Une puissance exclusive et effective | 59 |

| | |
|--|-----------|
| Section 2 – La forme de l'État | 61 |
| §1. Le modèle unitaire | 61 |
| A. L'unité du pouvoir législatif | 62 |
| 1. Un centralisme législatif exclusif de tout pouvoir normatif autonome infranational | 62 |
| 2. Un contrôle administratif et/ou juridictionnel effectif exercé par le pouvoir central | 63 |
| B. L'unité du peuple | 64 |
| 1. L'indivisibilité du peuple et son complément nécessaire : la laïcité | 64 |
| 2. L'indivisibilité du peuple et son prolongement logique : l'unicité | 71 |
| C. L'unité du territoire | 72 |
| 1. L'uniformité des structures territoriales | 72 |
| 2. L'uniformité du droit applicable | 73 |
| §2. L'État régional | 75 |
| A. Les conditions de l'autonomie régionale | 76 |
| 1. Le système italien | 76 |
| 2. Le système espagnol | 77 |
| B. Les garanties de l'unité nationale | 78 |
| 1. Le système italien | 79 |
| 2. Le système espagnol | 79 |
| §3. Le phénomène fédératif | 80 |
| A. Le fédéralisme inter-étatique : la confédération et les unions d'États | 81 |
| 1. Les unions d'États | 81 |
| 2. La confédération d'États | 82 |
| B. Le fédéralisme intra-étatique : la notion d'État fédéral | 84 |
| 1. Les principes juridiques de l'organisation de l'État fédéral | 86 |
| 2. La condition politique de la réalisation de l'État fédéral | 89 |
| C. Le fédéralisme supra-étatique : la <i>fédération</i> comme alternative à l'État ? | 90 |
| 1. La définition <i>schmittienne</i> de la fédération | 91 |
| 2. La condition <i>schmittienne</i> de la fédération | 93 |

CHAPITRE 2

La Constitution 95

Section 1 – La norme dénommée Constitution 97

| | |
|--|-----|
| §1. La constitution matérielle | 97 |
| A. L'ensemble des règles fondant l'autorité des gouvernants | 98 |
| 1. Le pouvoir <i>dans</i> l'État | 98 |
| 2. Les pouvoirs <i>de</i> l'État | 100 |
| B. L'ensemble des règles garantissant les droits et libertés des gouvernés | 102 |
| 1. Les sources d'inspiration des droits et libertés garantis | 102 |
| 2. Les différentes générations de droits et libertés garantis | 104 |
| §2. La Constitution formelle | 106 |
| A. Des règles de valeur suprême formalisées ou non dans un document | 106 |
| 1. Constitution écrite et constitution coutumière | 107 |
| 2. Constitution rigide et constitution souple | 109 |
| B. Des règles de valeur suprême solennellement consacrées par le Constituant | 110 |
| 1. Le Constituant originaire | 110 |
| 2. Le Constituant dérivé | 112 |

| | |
|---|-----|
| Section 2 – Le texte intitulé Constitution | 114 |
| §1. L'élaboration du texte | 114 |
| 1. Le moment | 114 |
| 2. Le contenu | 115 |
| B. L'adoption de la Constitution | 116 |
| 1. L'exclusion du peuple | 116 |
| 2. La participation du peuple | 118 |
| §2. L'application du texte | 120 |
| A. La pratique institutionnelle | 120 |
| 1. Les coutumes constitutionnelles | 120 |
| 2. Les conventions de la Constitution | 121 |
| B. L'interprétation juridictionnelle | 121 |
| 1. Une interprétation discrétionnaire de la norme constitutionnelle | 122 |
| 2. Une création prétorienne de normes constitutionnelles | 124 |
| §3. La révision du texte | 126 |
| A. Les conditions formelles | 126 |
| 1. L'initiative | 126 |
| 2. La procédure | 127 |
| 3. Les limites | 128 |
| B. Les restrictions matérielles | 129 |
| 1. Les dispositions <i>expressément</i> insusceptibles de révision | 129 |
| 2. Les dispositions <i>ontologiquement</i> insusceptibles de révision | 135 |

DEUXIÈME PARTIE

La recherche du gouvernement légitime

CHAPITRE 1

| | |
|---|-----|
| Les fondements de la légitimité | 143 |
| Section 1 – La limitation du pouvoir des gouvernants | 147 |
| §1. La séparation des pouvoirs | 148 |
| A. L'exposé de la théorie de la séparation des pouvoirs | 148 |
| 1. La sauvegarde de la liberté comme fin | 148 |
| 2. Le gouvernement modéré comme condition | 150 |
| 3. La répartition équilibrée des fonctions entre organes distincts comme moyen | 151 |
| B. Les lectures de la séparation des pouvoirs | 154 |
| 1. La lecture révolutionnaire | 154 |
| 2. La lecture althussérienne | 155 |
| 3. La lecture contemporaine | 157 |
| §2. La garantie des droits | 159 |
| A. La constitutionnalisation <i>formelle</i> des droits garantis comme condition de l'État de droit | 159 |
| 1. Le fondement axiologique de la théorie de l'État de droit | 160 |
| 2. Le dévoiement idéologique de la théorie de l'État de Droit | 163 |
| B. La protection <i>juridictionnelle</i> des droits garantis comme moyen de l'État de droit | 167 |
| 1. Le modèle américain de contrôle de constitutionnalité | 168 |
| 2. Le modèle européen-kelsenien de contrôle de constitutionnalité | 171 |

| | |
|--|-----|
| Section 2 – La participation au pouvoir des gouvernés | 174 |
| §1. L'aspiration démocratique | 175 |
| A. Une aspiration expliquée par l'anthropologie politique | 175 |
| 1. L'intérêt de l'explication anthropologique | 176 |
| 2. Les limites de l'explication anthropologique | 177 |
| B. Une aspiration favorisée par la philosophie des Lumières | 181 |
| 1. Rousseau, la souveraineté populaire et la démocratie directe | 182 |
| 2. Sieyès, la souveraineté nationale et le régime représentatif | 184 |
| C. Une aspiration altérée par l'idéologie postmoderniste | 188 |
| 1. L'idéologie postmoderniste nie le besoin d'enracinement dans un État-Nation | 188 |
| 2. L'idéologie postmoderniste livre la raison aux humeurs et caprices d'une volonté sans limites | 194 |
| 3. L'idéologie postmoderniste compromet l'effectivité du pouvoir politique | 198 |
| §2. L'expression démocratique | 201 |
| A. La promotion du suffrage universel | 202 |
| 1. La liberté du suffrage | 203 |
| 2. L'égalité du suffrage | 205 |
| 3. La sincérité du suffrage | 208 |
| B. L'apparition des partis politiques | 209 |
| 1. La notion de parti politique | 209 |
| 2. L'action des partis politiques | 212 |
| C. La question des sondages d'opinion | 215 |
| 1. Une illusion démocratique | 216 |
| 2. Un contre-sens démocratique | 219 |

CHAPITRE 2

Les formes de gouvernement 222

Section 1 – Les modalités de la limitation du pouvoir 223

| | |
|--|-----|
| §1. Le régime parlementaire européen | 223 |
| A. L'apparition du régime parlementaire | 224 |
| 1. La mise en place du gouvernement de Cabinet | 224 |
| 2. La mutation de la responsabilité pénale des ministres | 225 |
| B. La modélisation du régime parlementaire | 227 |
| 1. Le bicéphalisme de l'exécutif | 227 |
| 2. La responsabilité politique du cabinet | 228 |
| 3. Le droit de dissolution | 229 |
| C. Les déclinaisons du régime parlementaire | 231 |
| 1. Le parlementarisme majoritaire | 231 |
| 2. Le parlementarisme rationalisé | 232 |
| §2. Le régime présidentiel américain | 235 |
| 1. La distribution des pouvoirs | 237 |
| 2. Les interactions entre pouvoirs | 241 |
| B. Le fonctionnement du régime politique des États-Unis | 243 |
| 1. L'influence de facteurs non institutionnels | 244 |
| 2. L'importance du <i>leadership</i> présidentiel | 247 |

| | |
|--|------------|
| §3. Les régimes hybrides contemporains | 249 |
| A. Les régimes à prépondérance présidentielle présumée | 250 |
| 1. Les régimes semi-présidentiels | 250 |
| 2. Les régimes présidentielistes | 251 |
| B. Les régimes à prépondérance parlementaire supposée | 253 |
| 1. Les régimes d'assemblée « par nature » | 253 |
| 2. Les régimes parlementaires dénaturés | 255 |
| Section 2 – Les modes de participation au pouvoir | 257 |
| §1. La médiation de représentants | 257 |
| A. La mise en place de la démocratie représentative | 258 |
| 1. La définition du régime représentatif | 258 |
| 2. La démocratisation du régime représentatif | 260 |
| B. Le dépassement de la démocratie représentative | 261 |
| 1. La démocratie semi-directe et l'idée de mandat impératif | 262 |
| 2. La démocratie semi-représentative et le recours au référendum | 264 |
| C. Les désillusions de la démocratie représentative | 269 |
| 1. Un sentiment de dépossession | 270 |
| 2. Le développement de l'abstention | 274 |
| §2. L'élection des représentants | 278 |
| A. Le scrutin majoritaire | 279 |
| 1. Les modalités techniques | 279 |
| 2. Les effets politiques | 282 |
| B. Le scrutin proportionnel | 284 |
| 1. Les modalités techniques | 285 |
| 2. Les effets politiques | 287 |
| | |
| Index des noms | 293 |
| | |
| Index des matières | 297 |
| | |
| Éléments de bibliographie générale | 299 |
| Manuels et traités contemporains | 299 |
| Manuels d'histoire constitutionnelle et politique | 300 |
| Dictionnaires et sources | 300 |