

Samson Mwin Sôg Mé Dabiré

# La dérogation aux droits de l'homme en Afrique

Le droit africain des droits de l'homme  
et des peuples à l'épreuve  
des circonstances exceptionnelles



UNIVERSITÉ  
DE GENÈVE  
FACULTÉ DE DROIT

Schulthess § 2021  
ÉDITIONS ROMANDES

# Sommaire

Remerciements.....	VII
Avant-Propos.....	IX
Préface.....	XI
Sommaire.....	XII
Liste des sigles, acronymes et abréviations.....	XV
Introduction générale :.....	1
Première partie : La systématique de la dérogation aux droits de l'homme en Afrique.....	25
Titre 1 <sup>er</sup> : Le régime constitutionnel.....	27
<b>Chapitre 1<sup>er</sup> : La consécration directe de la dérogation.....</b>	<b>27</b>
Section I Le <i>casus derogationis</i> .....	28
Section II La <i>lex derogationis</i> .....	49
<b>Chapitre 2 : La consécration indirecte de la dérogation.....</b>	<b>67</b>
Section I La consécration de clauses d'état d'exception.....	68
Section II Le droit implicite de dérogation.....	91
Conclusion du Titre 1 <sup>er</sup> .....	114
Titre 2 : Le régime conventionnel.....	115
<b>Chapitre 1<sup>er</sup> : Le droit international régional des droits de l'homme.....</b>	<b>115</b>
Section I La Charte africaine des droits de l'homme et des peuples.....	115
Section II Les autres instruments régionaux des droits de l'homme.....	147
<b>Chapitre 2 : Le droit international général des droits de l'homme ..</b>	<b>168</b>
Section I Le régime principal du Pacte II de l'ONU.....	168
Section II Le régime résiduel des autres instruments internationaux.....	184
Conclusion du Titre 2.....	209
Conclusion de la Première Partie.....	210
Deuxième partie : Les défis du droit de dérogation aux droits de l'homme en Afrique.....	213
Titre 1 <sup>er</sup> : La coordination du droit matériel africain de la dérogation.....	215
<b>Chapitre 1<sup>er</sup> : Le défi des déterminants du <i>casus derogationis</i>.....</b>	<b>215</b>

Section I Le principe de la menace à la vie de la nation .....	216
Section II Le principe de publicité du <i>casus</i> .....	234
<b>Chapitre 2 : Le défi des mesures dérogatoires.....</b>	<b>254</b>
Section I Le principe de l'indérogeabilité de certains droits.....	254
Section II Le régime des mesures dérogatoires de crise .....	291
Conclusion du Titre 1 <sup>er</sup> .....	310
<b>Titre 2 : L'ordonnement des mécanismes de contrôle de la dérogation</b> .....	<b>311</b>
<b>Chapitre 1<sup>er</sup> : L'ordonnement des mécanismes internes de</b> <b>contrôle.....</b>	<b>312</b>
Section I Les mécanismes de contrôle non contentieux.....	312
Section II Les mécanismes de contrôle contentieux .....	323
<b>Chapitre 2 : L'ordonnement des mécanismes internationaux de</b> <b>contrôle.....</b>	<b>338</b>
Section I Les mécanismes régionaux africains de contrôle .....	338
Section II Les mécanismes extra-africains de contrôle .....	355
Conclusion du Titre 2.....	371
Conclusion Deuxième Partie .....	372
Conclusion générale.....	375
<b>Annexes .....</b>	<b>385</b>
Annexe I.....	385
Annexe II.....	441
Annexe III .....	442
Annexe IV.....	443
<b>Bibliographie.....</b>	<b>444</b>
<b>Table des matières.....</b>	<b>495</b>

# Table des matières

Remerciements.....	VII
Avant-Propos.....	IX
Préface.....	XI
Sommaire.....	XIII
Liste des sigles, acronymes et abréviations.....	XV
Introduction générale :.....	1
§ I. Le sujet de thèse.....	5
A) <i>Le contexte</i> .....	5
B) <i>La thèse défendue</i> .....	13
§ II. La méthodologie.....	18
A) <i>Les méthodes d'analyse</i> .....	19
B) <i>La structure de l'analyse</i> .....	22
Première partie : La systématique de la dérogation aux droits de l'homme en Afrique.....	25
Titre 1 : Le régime constitutionnel.....	27
Chapitre 1 <sup>er</sup> : La consécration directe de la dérogation.....	27
Section I <i>Le casus derogationis</i> .....	28
§ I. L'expression matérielle de l'état d'urgence.....	28
A) <i>Les occurrences de l'état d'urgence</i> .....	29
1) <i>Les situations de guerre</i> .....	29
2) <i>Les autres catastrophes</i> .....	31
B) <i>La menace de l'existence de l'Etat</i> .....	34
1) <i>L'existence institutionnelle</i> .....	34
2) <i>L'existence économique</i> .....	36
§ II. L'expression formelle de l'état d'urgence.....	38
A) <i>La déclaration gouvernementale de l'état d'urgence</i> .....	38
1) <i>Les préalables à la déclaration</i> .....	39
2) <i>La formalité substantielle de la déclaration</i> .....	41
B) <i>L'approbation parlementaire de l'état d'urgence</i> .....	43
1) <i>L'approbation ad validitatem</i> .....	43
2) <i>L'approbation ad prorogationem</i> .....	46

<b>Section II La <i>lex derogationis</i></b> .....	<b>49</b>
<b>§ I. La réglementation générale des mesures dérogatoires</b> .....	<b>49</b>
A) <i>Les limites aux mesures dérogatoires</i> .....	49
1) <i>Les droits indérogeables</i> .....	50
2) <i>La nécessité des mesures dérogatoires</i> .....	53
B) <i>Le contrôle des mesures dérogatoires</i> .....	56
1) <i>Le contrôle du Parlement</i> .....	56
2) <i>Le contrôle du juge constitutionnel</i> .....	58
<b>§ II. Le régime de la mesure dérogatoire de détention</b> .....	<b>60</b>
A) <i>Les garanties</i> .....	61
1) <i>Les droits du détenu de l'état d'urgence</i> .....	61
2) <i>Le contrôle de la mesure de détention</i> .....	62
B) <i>La dimension dérogatoire de la détention</i> .....	64
1) <i>Les dérogations impliquées par la détention</i> .....	64
2) <i>L'indérogeabilité consolidée par la détention</i> .....	66
<b>Chapitre 2 : La consécration indirecte de la dérogation</b> .....	<b>67</b>
<b>Section I La consécration de clauses d'état d'exception</b> .....	<b>68</b>
<b>§ I. L'état de crise institutionnelle</b> .....	<b>69</b>
A) <i>Les conditions de fond</i> .....	69
1) <i>La grave menace imminente</i> .....	69
2) <i>L'interruption du fonctionnement régulier des institutions</i> .....	72
B) <i>Les formalités de proclamation</i> .....	74
1) <i>Les consultations</i> .....	74
2) <i>Le message à la nation</i> .....	77
<b>§ II. Les autres états d'exception</b> .....	<b>80</b>
A) <i>L'état d'urgence</i> .....	80
1) <i>La matérialité de l'état d'urgence</i> .....	81
2) <i>La déclaration de l'état d'urgence</i> .....	84
B) <i>L'état de siège</i> .....	86
1) <i>Le décret de l'état de siège</i> .....	86
2) <i>Le monitoring de l'état de siège</i> .....	88
<b>Section II Le droit implicite de dérogation</b> .....	<b>91</b>
<b>§ I. La dérogation par les pouvoirs d'exception</b> .....	<b>91</b>

A)	<i>La consubstantialité de la dérogation au pouvoir d'exception</i> .....	92
1)	<i>Les pouvoirs spéciaux de l'état d'exception</i> .....	92
2)	<i>La nature dérogatoire des pouvoirs spéciaux</i> .....	95
B)	<i>La réalité du pouvoir de dérogation du souverain de l'exception</i> .....	98
1)	<i>L'opinio derogationis autour des pouvoirs d'exception</i> .....	98
2)	<i>La praxis des pouvoirs d'exception</i> .....	102
§ II.	<b>La dérogation par les mesures d'exception</b> .....	<b>105</b>
A)	<i>Le régime général dérogatoire des mesures d'exception</i> .....	105
1)	<i>L'injusticiabilité de la décision de recours à l'exception</i> .....	105
2)	<i>L'immunité relative des mesures de crise</i> .....	108
B)	<i>Les mesures expressément dérogatoires</i> .....	110
1)	<i>L'ambivalence des mesures édictées</i> .....	111
2)	<i>La dérogeabilité aux droits de l'homme des mesures de crise</i> .....	112
	<b>Conclusion du Titre 1<sup>er</sup></b> .....	<b>114</b>
	<b>Titre 2 : Le régime conventionnel</b> .....	<b>115</b>
	<b>Chapitre 1<sup>er</sup> : Le droit international régional des droits de l'homme</b> .....	<b>115</b>
	<b>Section I La Charte africaine des droits de l'homme et des peuples</b> .....	<b>115</b>
§ I.	<b>Gigantomachie autour du vide de la CADHP</b> .....	<b>116</b>
A)	<i>L'interprétation négative de la Commission africaine</i> .....	116
1)	<i>Une Prohibition prétendue</i> .....	116
2)	<i>Une admission perceptible</i> .....	121
B)	<i>Le problème des solutions doctrinales</i> .....	124
1)	<i>La doctrine mal sise dans le vide</i> .....	125
2)	<i>Les régimes de dérogation substitués</i> .....	127
§ II.	<b>La portée du silence de la Charte</b> .....	<b>131</b>
A)	<i>La solution de la Cour de justice de la CEDEAO</i> .....	131
1)	<i>Le recours à la clause de dérogation du Pacte II ONU</i> .....	132
2)	<i>La ratio decidendi de l'arrêt de la Cour de justice de la CEDEAO</i> .....	134
B)	<i>L'absence d'empêchement dirimant à la dérogation</i> .....	137
1)	<i>Les clauses extensives de la CADHP</i> .....	137
2)	<i>L'office d'Hermès de la CourADHP</i> .....	140
	<b>Section II Les autres instruments régionaux des droits de l'homme</b> .....	<b>147</b>
§ I.	<b>Les virtualités conventionnelles</b> .....	<b>147</b>

A)	<i>Les indices d'un droit d'état d'exception</i> .....	148
1)	<i>Le casus en filigrane</i> .....	148
2)	<i>Les virtualités dérogoires</i> .....	150
B)	<i>Les évocations expresses de la dérogation</i> .....	152
1)	<i>Les allusions conventionnelles</i> .....	152
2)	<i>Les mentions dans la soft law</i> .....	154
<b>§ II</b>	<b>Le potentiel des principes généraux de droit</b> .....	<b>157</b>
A)	<i>L'identification du principe général de dérogation</i> .....	158
1)	<i>Le principe général de dérogation d'expression interne</i> .....	158
2)	<i>Le principe général de dérogation d'expression purement internationale</i> .....	160
B)	<i>La pertinence du principe général de dérogation en droit africain</i> .....	163
1)	<i>L'argument de l'inhérence</i> .....	163
2)	<i>L'argument de l'opposabilité conventionnelle</i> .....	166
<b>Chapitre 2 : Le droit international général des droits de l'homme .. 168</b>		
<b>Section I Le régime principal du Pacte II de l'ONU .....</b> 168		
<b>§ I. Les conditions de la dérogation.....</b> 169		
A)	<i>Le danger public</i> .....	169
1)	<i>La consistance du danger</i> .....	169
2)	<i>La marge d'appréciation de l'Etat</i> .....	171
B)	<i>La proclamation de l'état d'urgence</i> .....	173
1)	<i>L'obligation de proclamation interne</i> .....	173
2)	<i>L'obligation de notification internationale</i> .....	174
<b>§ II. Le régime des mesures dérogoires .....</b> 176		
A)	<i>La dérogeabilité limitée</i> .....	176
1)	<i>Le respect des autres obligations du droit international</i> .....	177
2)	<i>Les droits indérogeables</i> .....	178
B)	<i>La dérogeabilité mesurée</i> .....	181
1)	<i>La proportionnalité</i> .....	181
2)	<i>L'interdiction de la discrimination</i> .....	183
<b>Section II Le régime résiduel des autres instruments internationaux.....</b> 184		
<b>§ I. Les autres instruments des droits de l'homme .....</b> 185		
A)	<i>La dérogation dans d'autres instruments de droits de l'homme de l'ONU</i> .	185
1)	<i>L'indérogeabilité de principe</i> .....	185

2) <i>La dérogeabilité par déduction</i> .....	188
<b>B) <i>La dérogation dans la Charte arabe des droits de l'homme</i></b> .....	191
1) <i>Les préalables à la dérogation</i> .....	191
2) <i>La réglementation des mesures dérogatoires</i> .....	192
<b>§ II. <i>Le droit des conflits armés</i></b> .....	194
<b>A) <i>Le jus in bello, une lex derogationis</i></b> .....	195
1) <i>La virtualité dérogatoire du DIH</i> .....	195
2) <i>L'illustration par le régime de détention</i> .....	199
<b>B) <i>La dérogation, trait d'union entre DIH et DIDH</i></b> .....	202
1) <i>Le recours à la dérogation comme évitement du conflit entre DIH et DIDH</i> .....	202
2) <i>La question de la dérogation extraterritoriale</i> .....	205
<b>Conclusion du Titre 2</b> .....	209
<b>Conclusion de la Première Partie</b> .....	210
<b>Deuxième partie : Les défis du droit de dérogation aux droits de l'homme en Afrique</b> .....	213
<b>Titre 1er: La coordination du droit matériel africain de la dérogation</b> .....	215
<b>Chapitre 1<sup>er</sup> : Le défi des déterminants du <i>casus derogationis</i></b> .....	215
<b>Section I Le principe de la menace à la vie de la nation</b> .....	216
<b>§ I. <i>La matérialité de la menace</i></b> .....	216
<b>A) <i>L'exceptionnalité de la menace</i></b> .....	216
1) <i>La gravité</i> .....	217
2) <i>La plénuménologie de la menace</i> .....	218
<b>B) <i>L'objet de la menace</i></b> .....	219
1) <i>La vie organisée de la communauté humaine étatique</i> .....	220
2) <i>L'ordre constitutionnel de l'Etat</i> .....	222
<b>§ II. <i>La caractérisation de la menace</i></b> .....	225
<b>A) <i>Les déterminants temporels de la menace</i></b> .....	225
1) <i>Le principe de l'imminence</i> .....	226
2) <i>Le principe de temporalité</i> .....	227
<b>B) <i>La réalité de la menace</i></b> .....	230
1) <i>L'inévitabilité</i> .....	231
2) <i>La bonne foi dans la déclaration</i> .....	232



<b>Section II Le principe de publicité du casus.....</b>	<b>234</b>
<b>§ I. Le principe de la proclamation .....</b>	<b>234</b>
A) <i>Les préalables à la proclamation.....</i>	234
1) <i>Le respect du droit national .....</i>	235
2) <i>Les consultations .....</i>	236
B) <i>La proclamation officielle.....</i>	237
1) <i>Les caractéristiques de la proclamation .....</i>	237
2) <i>L'objet de la proclamation .....</i>	239
<b>§ II. Le principe de la notification .....</b>	<b>240</b>
A) <i>Les destinataires de la notification.....</i>	240
1) <i>Les autres Etats parties .....</i>	240
2) <i>Les organes de contrôle.....</i>	243
B) <i>L'acte de notification.....</i>	245
1) <i>La teneur de la notification.....</i>	245
2) <i>La nature juridique de la notification.....</i>	249
<b>Chapitre 2 : Le défi des mesures dérogoires.....</b>	<b>254</b>
<b>Section I Le principe de l'indérogeabilité de certains droits .....</b>	<b>254</b>
<b>§ I. Les règles déterminantes de l'indérogeabilité.....</b>	<b>255</b>
A) <i>La règle du cumul des droits indérogeables.....</i>	256
1) <i>Les érections conventionnelles .....</i>	258
2) <i>Les droits appartenant au jus cogens .....</i>	262
B) <i>Les autres critères de l'indérogeabilité.....</i>	265
1) <i>L'indérogeabilité axiologique.....</i>	265
2) <i>L'indérogeabilité par accession et par opportunité.....</i>	270
<b>§ II. Les spécificités de la CADHP à l'épreuve de l'indérogeabilité .....</b>	<b>275</b>
A) <i>Les droits des peuples .....</i>	275
1) <i>Polégonèmes sur les droits des peuples .....</i>	275
2) <i>Leur indérogeabilité.....</i>	281
B) <i>Les autres spécificités .....</i>	283
1) <i>L'indérogeabilité des devoirs .....</i>	283
2) <i>La dérogeabilité relative des droits économiques, sociaux et culturels.....</i>	286
<b>Section II Le régime des mesures dérogoires de crise.....</b>	<b>291</b>
<b>§ I. Les principes limitatifs des mesures dérogoires.....</b>	<b>292</b>

A)	<i>La non-discrimination</i> .....	292
1)	<i>Le principe interprétatif</i> .....	292
2)	<i>La règle indérogable</i> .....	296
B)	<i>La proportionnalité</i> .....	298
1)	<i>La proportionnalité dans le recours à la dérogation</i> .....	298
2)	<i>La proportionnalité dans les mesures dérogatoires</i> .....	300
<b>§ II.</b>	<b>Le principe de compatibilité avec les autres obligations internationales</b> .....	<b>302</b>
A)	<i>Les paradoxes du principe</i> .....	303
1)	<i>Le truisme de sa consécration</i> .....	303
2)	<i>Le principe même de la dérogation en Afrique mal sis sur cette règle</i> .....	304
B)	<i>Les implications du principe</i> .....	305
1)	<i>L'apport de conditions supplémentaires</i> .....	305
2)	<i>L'application de la lex derogationis la plus favorable</i> .....	308
	<b>Conclusion du Titre 1<sup>er</sup></b> .....	<b>310</b>
	<b>Titre 2: L'ordonnancement des mécanismes de contrôle de la dérogation</b> .....	<b>311</b>
	<b>Chapitre 1<sup>er</sup> : L'ordonnancement des mécanismes internes de contrôle</b> .....	<b>312</b>
	<b>Section I Les mécanismes de contrôle non contentieux</b> .....	<b>312</b>
<b>§ L</b>	<b>Le contrôle par le mécanisme de consultations</b> .....	<b>312</b>
A)	<i>Le contrôle du recours à la dérogation</i> .....	313
1)	<i>Les consultations d'autorités</i> .....	313
2)	<i>La délibération en conseil des ministres</i> .....	314
B)	<i>Le contrôle des mesures dérogatoires</i> .....	315
1)	<i>Le contrôle d'opportunité</i> .....	315
2)	<i>Le contrôle par des organes ad hoc</i> .....	316
<b>§ II.</b>	<b>Le contrôle parlementaire</b> .....	<b>318</b>
A)	<i>Le contrôle parlementaire de l'état d'urgence</i> .....	318
1)	<i>Le contrôle par l'approbation de l'état d'urgence</i> .....	318
2)	<i>Le contrôle par la prorogation de l'état d'urgence</i> .....	319
B)	<i>Le contrôle parlementaire des mesures dérogatoires</i> .....	320
1)	<i>Le contrôle parlementaire direct</i> .....	320
2)	<i>Le contrôle parlementaire indirect</i> .....	321

<b>Section II Les mécanismes de contrôle contentieux.....</b>	<b>323</b>
<b>§ I. La juridiction constitutionnelle.....</b>	<b>323</b>
A) <i>Le contrôle constitutionnel a priori de la dérogation.....</i>	<i>324</i>
1) <i>Le contrôle abstrait du droit de la dérogation.....</i>	<i>324</i>
2) <i>Le contrôle constitutionnel a priori sur consultation.....</i>	<i>325</i>
B) <i>Le contrôle constitutionnel a posteriori de la dérogation.....</i>	<i>326</i>
1) <i>Le contrôle de la décision de l'exception.....</i>	<i>326</i>
2) <i>Le contrôle des décisions dans l'exception.....</i>	<i>328</i>
<b>§ II. Les autres juridictions.....</b>	<b>329</b>
A) <i>Les juridictions ordinaires.....</i>	<i>329</i>
1) <i>La dérogation à l'office du juge judiciaire.....</i>	<i>330</i>
2) <i>La dérogation au for du juge administratif.....</i>	<i>331</i>
B) <i>Les juridictions d'exception.....</i>	<i>333</i>
1) <i>La dérogation à l'office des juridictions d'exception.....</i>	<i>333</i>
2) <i>Le problème des juridictions d'exception.....</i>	<i>334</i>
<b>Chapitre 2: L'ordonnancement des mécanismes internationaux de contrôle.....</b>	<b>338</b>
<b>Section I Les mécanismes régionaux africains de contrôle.....</b>	<b>338</b>
<b>§ I. Le contrôle par les organes juridictionnels.....</b>	<b>338</b>
A) <i>Le contrôle non contentieux.....</i>	<i>339</i>
1) <i>Le contrôle à la notification.....</i>	<i>339</i>
2) <i>Le contrôle sur rapports.....</i>	<i>341</i>
B) <i>Le contrôle contentieux.....</i>	<i>344</i>
1) <i>Le contrôle sur communication individuelle.....</i>	<i>344</i>
2) <i>Le contrôle sur requête interétatique.....</i>	<i>347</i>
<b>§ II. Le contrôle par les organes non juridictionnels.....</b>	<b>349</b>
A) <i>Le contrôle du Secrétariat général de l'U.A.....</i>	<i>349</i>
1) <i>Le rôle d'organe de publicité de la dérogation.....</i>	<i>350</i>
2) <i>Le contrôle de la notification.....</i>	<i>351</i>
B) <i>Le contrôle par la Conférence de l'U.A.....</i>	<i>352</i>
1) <i>Le mécanisme des études approfondies.....</i>	<i>353</i>
2) <i>L'initiative de publication des rapports.....</i>	<i>354</i>

<b>Section II Les mécanismes extra-africains de contrôle .....</b>	<b>355</b>
<b>§ I. Les mécanismes des organes fondés sur la Charte des Nations unies..</b>	<b>356</b>
<b>A) Les mécanismes du Conseil des droits de l'homme .....</b>	<b>356</b>
1) <i>L'examen périodique universel.....</i>	<i>356</i>
2) <i>Les procédures spéciales .....</i>	<i>358</i>
<b>B) Le contrôle par la Cour internationale de justice.....</b>	<b>360</b>
1) <i>La C.I.J. et les droits de l'homme .....</i>	<i>360</i>
2) <i>La C.I.J. et la dérogation.....</i>	<i>362</i>
<b>§ II. Les mécanismes des organes conventionnels .....</b>	<b>364</b>
<b>A) Les mécanismes des organes conventionnels onusiens.....</b>	<b>364</b>
1) <i>Le contrôle non contentieux .....</i>	<i>364</i>
2) <i>Le contrôle contentieux .....</i>	<i>366</i>
<b>B) Les mécanismes des organes du système arabe des droits de l'homme .....</b>	<b>368</b>
1) <i>Le contrôle par le Comité arabe des droits de l'homme.....</i>	<i>368</i>
2) <i>Le contrôle par la future Cour arabe des droits de l'homme.....</i>	<i>369</i>
<b>Conclusion du Titre 2 .....</b>	<b>371</b>
<b>Conclusion Deuxième Partie.....</b>	<b>372</b>
<b>Conclusion générale .....</b>	<b>375</b>
<b>Annexes .....</b>	<b>385</b>
Annexe I.....	385
Annexe II.....	441
Annexe III.....	442
Annexe IV.....	443
<b>Bibliographie.....</b>	<b>444</b>
<b>Table des matières.....</b>	<b>495</b>