

# CONTENTIEUX STRATÉGIQUES

## Approches sectorielles

Sous la direction scientifique de

**Caroline Boyer-Capelle**

Maître de conférences en droit public  
OMIJ, Université de Limoges

**Émilie Chevalier**

Maître de conférences en droit public  
OMIJ, Université de Limoges



Université  
de Limoges



LexisNexis®

LexisNexis SA

141, rue de Javel – 75015 Paris

# Table des matières

Liste des auteurs.....	VII
<i>Introduction. Regards sur le contentieux stratégique</i> par Caroline BOYER-CAPELLE et Émilie CHEVALIER.....	1
Matthias MARTIN, <i>Contentieux stratégique et droit civil.</i> <i>Étude en droit des personnes et en droit de la famille</i> .....	7
I. – Contentieux stratégiques complets.....	9
II. – Contentieux stratégiques inachevés.....	13
Thomas BESSE, <i>Contentieux stratégique et liberté d'expression.</i> <i>Le cas des « procédures bâillons » en France</i> .....	17
I. – Une mobilisation de l'arsenal législatif contre la parole dénonciatrice.....	18
II. – Une intimidation de la parole dénonciatrice par la menace du procès.....	21
Agnès SAUVIAT, <i>Contentieux stratégiques et liberté de culte</i> .....	25
I. – Le contentieux des décisions restreignant l'accès des fidèles aux édifices du culte.....	26
A. – L'autorisation d'accueillir du public : le risque de l'instrumentalisation d'un dispositif administratif afin de restreindre l'exercice du culte.....	26
B. – La contestation du bien-fondé d'une limitation du nombre de fidèles : liberté de culte contre sécurité sanitaire.....	28
II. – Le contentieux des menus dans la restauration scolaire : la promotion d'une laïcité ouverte.....	30
A. – La détermination des menus dans les cantines scolaires : le respect de la liberté de culte au-delà des prescriptions légales.....	30
B. – Un contentieux stratégique pour promouvoir une vision ouverte de la laïcité.....	32
Camille DOLMAIRE et Marie PROKOPIAK, <i>Contentieux stratégique</i> <i>et droit de la bioéthique</i> .....	35
I. – L'identification du contentieux stratégique dans le domaine de la bioéthique.....	36
II. – L'impact du contentieux stratégique sur le droit de la bioéthique.....	40
Delphine THARAUD, <i>Discrimination systémique en droit du travail</i> <i>et contentieux stratégique. Les enseignements à tirer du jugement</i> <i>du conseil de prud'hommes de Paris du 17 décembre 2019</i> .....	45
I. – Modélisation de la discrimination systémique.....	47
A. – Une organisation générale de discrimination.....	47
1° Multiplicité des actes discriminatoires.....	47
2° Systématisation des actes discriminatoires.....	48
B. – Un système déshumanisant.....	48
1° La perte de l'individualité.....	49
2° La perte de la dignité.....	49
II. – Perspectives stratégiques de la discrimination systémique.....	50
A. – Une nécessité d'extension sur le fond.....	50
1° Imaginer la discrimination systémique au-delà du cadre d'une entreprise.....	50
2° Les obstacles techniques à lever.....	52

B. – Une nécessité de rationalisation de la procédure.....	53
1° Coordination des actions individuelles.....	53
2° Collectivisation du recours.....	54
Sandra MOULAY-LEROUX, <i>Le contentieux stratégique : une tribune pour la voix des personnes vulnérables ?</i> .....	57
« En attendant le roi Salomon... ».....	57
I. – Un besoin de justice sans stratégie ?.....	58
A. – Une équation à variables connues et insolubles : une personne n'étant pas en mesure de se protéger = une personne non candidate à l'exercice des droits de la défense.....	59
1° Les paradoxes du champ sanitaire, médico-social et social.....	59
2° Les conditions d'un contentieux de nature stratégique.....	61
B. – Des juges en soutien à l'égalité opposabilité des droits fondamentaux.....	62
1° L'attractivité des voies récentes de justice : les recours droits et libertés.....	62
2° L'activisme déterminant des juges traditionnels.....	66
C. – Une pluralité d'intérêts à agir pour la défense d'un patrimoine commun d'humanité.....	68
1° Un intérêt collectif par représentation : associations militantes et parfois... gestionnaires.....	68
2° Un intérêt à un recours collectif : l'union ferait-elle la force ?.....	70
II. – Une demande d'effectivité du droit sans contentieux.....	71
A. – Une voix grisée par l'hygiaphone : la vocation des combats médiatisés à devenir des causes publiques.....	71
1° Une médiatisation-dénonciation nourrie par l'engouement pour les lanceurs d'alerte.....	71
2° Les appels militants à un devoir de dignité.....	72
B. – L'intercession silencieuse des juges dits « sociaux » ?.....	73
« ... et d'être considéré comme un sujet existant. ».....	75
Caroline BOYER-CAPELLE et David CHARBONNEL, <i>Contentieux stratégique et droits sociaux</i> .....	77
I. – Sélection de contentieux stratégiques en matière de droits sociaux.....	79
A. – Le droit au logement, un contentieux stratégique avancé.....	79
B. – Le droit d'accès à l'eau, un contentieux stratégique en voie de développement.....	81
C. – Le droit à la prise en charge des enfants autistes, un contentieux stratégique annoncé ?.....	83
II. – Compréhension du contentieux stratégique en matière de droits sociaux.....	84
A. – Des traits distinctifs.....	84
B. – Des effets relatifs.....	86
Émilie CHEVALIER et Quentin RICORDEL, <i>Contentieux stratégique et droit des étrangers</i> .....	89
I. – Les modalités de mise en œuvre du contentieux stratégique en droit des étrangers par le Gisti.....	90
A. – La défense d'une cause.....	90
B. – Des requérants actifs et récurrents.....	91
C. – Une mobilisation organisée des voies de recours juridictionnelles.....	93
D. – Un usage maîtrisé des outils de médiatisation.....	95
II. – L'effet du contentieux stratégique sur le droit des étrangers.....	97
A. – La soumission réussie du droit des étrangers au principe de légalité.....	97
1° La construction originelle du droit des étrangers par le contentieux stratégique.....	97
2° La consolidation permanente du droit des étrangers par le contentieux stratégique.....	99
B. – L'impossible dépassement du principe de légalité par le contentieux stratégique.....	100
1° Une incidence mesurée sur la situation juridique des étrangers.....	100
2° Des conséquences incertaines sur les orientations politiques relatives aux étrangers.....	101

Jessica MAKOWIAK, <i>Contentieux stratégiques et droit de l'environnement</i> .....	103
I. – Des contentieux stratégiques marqués par la diversité.....	104
A. – La variabilité des juridictions saisies et des recours intentés.....	104
B. – La diversité des sources mobilisées.....	105
II. – Une diversité nécessitant une ébauche de typologie des contentieux stratégiques.....	107
A. – Permettre une amélioration du droit de l'environnement.....	107
B. – Mettre en lumière les incomplétudes du droit.....	109
C. – Faire respecter le droit de l'environnement.....	110
D. – Adresser un signal à différents acteurs.....	111
Gonzalo AGUILAR CAVALLO, <i>Contentieux stratégique et droit à un environnement sain : le cas du Chili</i> .....	115
I. – Des barrières structurelles.....	115
A. – Une faible organisation citoyenne dans la société chilienne.....	117
B. – Une résistance au droit international.....	118
II. – Des barrières à caractère procédural.....	121
A. – La justiciabilité des droits économiques, sociaux et culturels, dont le droit à un environnement sain.....	121
B. – Une approche individualiste de la défense des droits.....	122
III. – Un cas d'espèce : <i>Pascua Lama</i> et l'impact concret du contentieux stratégique.....	123
A. – Le contexte institutionnel de la protection de l'environnement au Chili.....	124
B. – Le droit à l'environnement sain : le cas <i>Pascua Lama</i> .....	124
Gonzalo SOZZO, <i>Un panorama du contentieux stratégique environnemental en Argentine</i> .....	129
I. – Définition du contentieux stratégique environnemental.....	129
A. – Délimiter le champ d'analyse.....	129
B. – Le contentieux stratégique d'intérêt public au sens large.....	130
C. – Les catégories internes de contentieux d'intérêt public.....	130
II. – Cartographie du contentieux stratégique environnemental en Argentine.....	131
A. – Les conditions de développement du contentieux stratégique en Argentine.....	131
1° Les conditions institutionnelles.....	131
2° Les conditions sociales.....	133
B. – Une carte du contentieux stratégique environnemental en Argentine.....	133
III. – L'état de l'art du contentieux stratégique environnemental en Argentine.....	136
A. – Les principaux aspects du contentieux stratégique environnemental en Argentine.....	136
B. – Des obstacles au développement des contentieux stratégiques environnementaux.....	138
IV. – Les tendances futures du contentieux stratégique environnemental en Argentine.....	139
A. – La mondialisation du contentieux stratégique environnemental.....	139
B. – Une bifurcation naissante ? Le contentieux porté par les ONG et les cliniques juridiques universitaires.....	140
C. – Vers un renouveau du modèle hybride du pouvoir d'agir ?.....	141
D. – Les tribunaux en tant que promoteurs du dialogue interinstitutionnel.....	141
E. – Se focaliser sur le problème de la mise en œuvre des sentences.....	141
Annexe.....	143
Séverine NADAUD, <i>Le contentieux stratégique en droit animalier. L'exemple des litiges stratégiques visant à faire interdire la détention et l'utilisation des animaux sauvages dans les cirques</i> .....	145
I. – Le contentieux stratégique provoqué par les maires désireux d'interdire les cirques avec animaux sauvages sur leur territoire.....	147

II. – Le contentieux stratégique porté par des associations désireuses de libérer les animaux sauvages détenus et utilisés dans des cirques.....	149
Aurélien FADERNE, <i>L'immunité pénale des courses de taureaux : un contentieux stratégique visant la tradition</i> .....	153
I. – Un contentieux classique fondé sur une désuétude de la tradition.....	154
A. – La recherche d'une clarification et d'une modernisation de la tradition.....	154
B. – Entre victoire au prétoire et victoire médiatique.....	155
II. – Un contentieux moderne visant l'entrave au développement de la corrida.....	157
A. – Un contentieux élargi à la lutte contre la promotion de la tauromachie.....	157
B. – Des tentatives directes d'évolutions normatives concrètes.....	159
Charles DUDOGNON, <i>Contentieux stratégique et droit du sport</i> .....	161
I. – La mise en question de l'existence de contentieux stratégiques.....	161
II. – La mise en œuvre de contentieux stratégiques.....	163
Sylvestre AUJOL, <i>Contentieux stratégique et responsabilité civile en matière sportive</i> .....	167
I. – Les risques potentiels liés à la limitation des causes d'exonération des fédérations sportives.....	168
A. – La mise en œuvre d'une responsabilité de plein droit.....	168
B. – Le spectre de l'in-assurabilité des activités des fédérations sportives.....	169
II. – L'efficacité relative d'un potentiel contentieux stratégique.....	170
A. – Les traces d'un potentiel contentieux stratégique.....	170
B. – L'efficacité relative du contentieux.....	171
Hans NALLBANI, <i>Contentieux stratégique et liberté de conscience dans le sport</i> .....	173
I. – Le domaine d'application du contentieux stratégique.....	175
A. – Un encadrement aisé sur les sites internationaux.....	175
B. – Une appréhension difficile sur les terrains nationaux.....	176
II. – Les modalités d'exercice du contentieux stratégique.....	178
A. – Les porteurs de cas litigieux.....	178
B. – Les traiteurs de cas litigieux.....	179
Émeline BROUSSARD, <i>Le contentieux stratégique devant la Cour pénale internationale</i> .....	181
I. – Le recours à la Cour pénale internationale à des fins stratégiques.....	182
A. – Le contentieux stratégique à finalité internationale.....	182
B. – Le contentieux stratégique à finalité nationale.....	183
II. – La pertinence du contentieux stratégique devant la Cour pénale internationale.....	185
A. – L'existence de contraintes procédurales.....	185
B. – Le bilan du contentieux stratégique devant la Cour pénale internationale.....	186
Virginie SAINT-JAMES, <i>Trois contentieux stratégiques devant la Cour internationale de justice, « Quelle est ta quête ? »</i> .....	189
I. – L'apparente quête de justice.....	190
A. – Les exigences du droit.....	190
1° L'exigence d'un différend.....	190
2° L'exigence d'une compétence juridictionnelle.....	191
B. – Les demandes des États.....	192
1° La mise à profit de l'objectivisation de la responsabilité internationale de l'État.....	193
2° La mise à profit du plein effet des mesures conservatoires.....	194

II. – La réalité d'une quête de droit.....	194
A. – L'universalisme convoqué.....	195
1° L'universalisme de la règle de droit : la valeur et la morale.....	195
2° L'universalisme de la société internationale : l'arme du faible au fort.....	196
B. – Le multilatéralisme mis au défi.....	197
1° La démonstration de la défaillance.....	197
2° Le droit international multilatéral, moribond ou résilient ?.....	198

Caroline BOYER-CAPELLE et Émilie CHEVALIER, *Propos conclusifs*.

<i>Une physionomie du contentieux stratégique</i> .....	201
I. – La mobilisation des acteurs.....	202
A. – Les juges.....	202
B. – Les requérants.....	205
II. – La cause défendue.....	206
A. – Les domaines d'intervention.....	206
B. – L'intentionnalité.....	208
C. – La médiatisation.....	209
III. – L'impact du contentieux stratégique.....	210