

Table des matières

Sommaire	7
Remerciements	11
<i>Florian ALLAIN, Mathilde AMIAUD et Éloïse PETIT-PRÉVOST-WEYGAND</i>	
Introduction	13

Première partie **L'incertitude saisie par le droit : approche théorique**

Titre premier **Conceptualisations de l'incertitude**

Louis HILL

Je t'aime... Moi non plus.

À propos d'une passion des juristes pour l'incertitude	27
I. L'adaptation du droit et la quête de la certitude	29
II. L'adaptation du droit : une passion politique pour l'incertitude	33

Arié LÉVY

Le principe de sécurité juridique entre sécurité du droit et sécurité par le droit ...	37
I. Un principe aux contours flous	38
A. Les paralogies de la sécurité juridique	38
1. La sécurité contradictoire : sécurité objective et sécurité subjective	38
2. La sécurité paradoxale : une illusoire sécurité par le droit	39
B. L'exemple de l'objectif de valeur constitutionnelle d'accessibilité et d'intelligibilité de la loi	39
1. L'exigence de clarté et la logique « protectrice »	40
2. L'exigence de prévisibilité et la logique « adaptive »	41

II. Formes de la sécurité, formes du droit	42
A. L'écueil de la stricte opposition des conceptions	42
1. L'échec de la prise de parti	42
2. L'insuffisance de la distinction des points de vue	43
B. Les trois âges de la sécurité juridique	44
1. La succession des logiques historiques	44
2. Sécurité juridique et modernité politique	46
 <i>Pierre KLIMT</i>	
La délibération parlementaire en droit constitutionnel.	
Éléments d'une institutionnalisation prudentielle de l'incertitude	49
I. L'incertitude inhérente à la délibération parlementaire	50
A. Le gouvernement délibératif ou l'incertitude institutionnalisée	50
B. Le parlementarisme où l'incertitude organisée	53
II. La prégnance de la certitude	
dans la délibération parlementaire contemporaine	56
A. Le déroulé et l'aboutissement certains de la délibération	56
B. La certitude quant au contenu du résultat de la délibération	59

Titre second
Illustrations de l'incertitude

<i>Marion GIROUD et Pauline HERRARD</i>	
L'incertitude et la matière pénale	67
I. L'incertitude entendue comme élément intrinsèque	
à la recherche de la vérité	68
A. La persistance de l'incertitude dans le procès pénal	69
B. L'incertitude dans la protection des libertés individuelles des parties	70
II. L'incertitude entendue comme nouvel objet de la répression pénale	73
A. La prise en compte du risque par le droit pénal	73
B. La mutation du droit pénal en droit de la prévention	75

<i>Jean-Christophe CERVANTÈS</i>	
L'expérimentation en droit et dans l'action publique.	
L'incertitude au cœur de l'ordre juridique ?	79
I. L'expérimentation, un chemin balisé évacuant l'incertitude	
pour une efficacité de la norme	82
A. Le caractère rassurant de l'expérimentation en droit, un large sentier sécurisé	82
B. Un chemin stabilisé par une procédure construite par la jurisprudence	83

II. L'expérimentation, un chemin sinueux vers l'incertitude et le désordre normatif	85
A. <i>Un boulevard pour une grande incertitude dans l'ordre juridique et le principe d'égalité</i>	85
B. <i>L'absence d'évaluation, un rétrécissement sensible de la voie expérimentale</i>	87

Ronan BRETEL

Le marché de l'art et ses incertitudes ou les vertus juridiques du doute	89
I. L'incertitude sur la nature des œuvres-marchandises et la relativité de la certitude contractuelle	90
A. <i>La normalisation du vocabulaire de description : corseter le doute</i>	90
B. <i>Champ contractuel et aléa : exprimer le doute</i>	93
II. L'incertitude sur la provenance des œuvres-marchandises : la purge de l'illicite	94
A. <i>La diligence requise ou l'injonction de douter</i>	94
B. <i>Du devoir de vigilance aux diligences appropriées : s'adapter à l'incertitude</i>	97

Tao HOFFNER

Les biens meubles et immeubles existent-ils ?	
Réflexions sur le critère physique de la mobilité des biens	99
I. « Le mouvement est comme rien » : l'immobilité des biens questionnée	101
A. <i>La mobilité comme critère juridique incertain</i>	102
B. <i>L'apport de la relativité restreinte : la notion de « référentiel »</i>	103
II. De l'immobilité à la fixité spatiale et temporelle : la mobilité des biens réinterprétée	104
A. <i>L'immobilité du référentiel présumée par la distinction</i>	104
B. <i>Le critère physique de la mobilité renouvelé</i>	105

Sabrina CONTE

La notion de service en proie à l'incertitude	109
I. Une réception diffuse de l'évolution des services par le droit français	110
A. <i>Le passage du bien au service</i>	110
B. <i>Une réception juridique insatisfaisante de ces transformations</i>	112
II. Une réception confuse des contrats de services par le droit français	114
A. <i>Les difficultés liées à l'absence de définition des services et des contrats de services</i>	114
B. <i>Les prémices d'une conception harmonisée des services</i>	117

Seconde partie
Le droit saisi par l'incertitude : approche pratique

Titre premier
**Maîtrise de l'incertitude
à l'occasion du règlement des différends internes**

Florence ITTAH

L'incertitude de la décision de justice en droit privé	129
I. La relative incertitude de la décision de justice au regard de ses facteurs	130
A. La relative incertitude de la décision de justice au regard de l'interprétation judiciaire du droit	130
B. La relative incertitude de la décision de justice au regard de l'appréciation judiciaire des faits	132
I. Des réponses à l'incertitude de la décision de justice créatrices d'incertitudes	134
A. Le développement du traitement contractuel des litiges créateur d'incertitudes	134
B. Le développement de la justice prédictive créatrice d'incertitudes	136

Gabriel STETTLER

50 nuances de doutes.

Le traitement des incertitudes scientifiques

par le droit de la responsabilité civile	139
I. Un doute en noir et blanc	140
A. La perception déterministe de l'incertitude scientifique par le discours juridique	140
B. Les conséquences de la perception déterministe de l'incertitude sur le traitement du contentieux en responsabilité civile	141
II. 50 nuances de doute : une perception renouvelée de l'incertitude scientifique pour un traitement efficace et équitable	143
A. La perception de l'incertitude scientifique par le discours scientifique	143
B. Les conséquences d'une perception renouvelée de l'incertitude sur le traitement du contentieux en responsabilité civile	146

Benjamin THIBAudeau

Le recours aux preuves scientifiques et médico-légales.

Vers la disparition de l'incertitude dans le processus pénal ?	149
I. Une volonté manifeste de réduire la part d'incertitude dans le processus pénal : le recours aux preuves scientifiques et médico-légales	151
A. La recherche de la manifestation de la vérité et le recours aux preuves scientifiques et médico-légales	152

B. La fiabilité des preuves scientifiques et médico-légales comme gage de certitude dans le processus pénal	153
II. L'indéniable maintien d'une part d'incertitude : l'intervention humaine dans le processus pénal et l'intime conviction du juge ...	155
A. La participation de l'Homme dans le processus d'obtention et d'utilisation de la preuve comme source d'incertitude	155
B. L'appréciation de la preuve par le magistrat et l'intime conviction : une incertitude légitimée	158

Titre second

Maîtrise de l'incertitude à l'occasion du règlement des différends internationaux

Cécile GOUBAULT-LARRECQ

L'incertitude et le droit dans la Convention européenne des droits de l'homme.

Un droit à la certitude du droit au cœur de l'incertitude du droit européen	165
I. Une obligation originale de garantir un degré suffisant de certitude du droit	167
A. L'obligation principale et générale de garantir un double équilibre de clarté et cohérence	167
B. L'obligation subsidiaire et spécifique des juridictions de rétablir ce double équilibre	169
II. Un droit incertain à un degré suffisant de certitude du droit	171
A. L'incertitude entourant l'existence d'un droit à la certitude du droit	171
B. Une confusion jurisprudentielle à l'origine de cette incertitude conventionnelle	172

Raphaël MAUREL

L'éthique, un phare face à l'incertitude en droit international ?

Réflexions à partir de la jurisprudence de la Cour internationale de Justice	175
I. L'éthique, un outil de protection face à l'incertitude procédurale	178
A. L'assouplissement du critère de la plausibilité des droits invoqués	179
B. L'assouplissement du critère du risque imminent de préjudice irréparable	181
II. L'éthique, un référentiel face à l'incertitude au fond	183
A. La place de l'éthique dans l'analyse de la jurisprudence de la Cour	183
B. Identification et limites de l'identification du raisonnement éthique dans la jurisprudence de la Cour	185

Tiphaine DEMARIA

L'incertitude scientifique et le droit de la responsabilité internationale	189
I. L'opposition entre l'incertitude scientifique et le droit de la responsabilité internationale	191
A. L'incertitude scientifique et la preuve	191
B. L'incertitude scientifique dans le contentieux international de la responsabilité ...	193
II. Le dépassement de l'incertitude scientifique par les juridictions internationales	194
A. Les acteurs du dépassement de l'incertitude scientifique	194
B. Les moyens du dépassement de l'incertitude scientifique	197
Conclusion	200

Agathe NIVELEAU

L'évaluation des dommages dans le cadre des conflits armés par la Cour internationale de Justice, la Commission des réclamations Érythrée/Éthiopie et la Commission d'indemnisation des Nations unies. Des approches distinctes de l'incertitude?	201
I. Le <i>trade-off</i> , seule réponse admise par le droit international à la fixation d'une indemnité dans un contexte factuel incertain	204
A. L'inclination du principe de réparation intégrale à réduire le quantum de l'indemnité	204
B. Des critères malléables de la preuve permettant la reconnaissance du préjudice malgré l'incertitude factuelle	205
II. Des applications contrastées du <i>trade-off</i> en fonction de la nature de l'organe chargé de déterminer le montant de l'indemnisation	206
A. L'adoption de liens de causalité variés	207
B. La grande marge d'appréciation adoptée par les juges, arbitres et commissionnaires pour évaluer le dommage	208

Florian ALLAIN, Mathilde AMIAUD et Éloïse PETIT-PRÉVOST-WEYGAND

Conclusion	211
Les auteurs	213