

## TABLE DES MATIÈRES

<i>Sigles et Abréviations</i> .....	3
<i>Préface</i> .....	5
<i>Sommaire</i> .....	9
INTRODUCTION .....	11

### **PREMIÈRE PARTIE** **LE RÉALISME, FONDEMENT DE L'APPROCHE AMÉRICAINE** **DU DROIT INTERNATIONAL**

#### **TITRE I. L'ADAPTATION PRAGMATIQUE DU DROIT DES GENS EUROPÉEN** **À L'IDENTITÉ AMÉRICAINE**

CHAPITRE I. L'IMPORTATION DU DROIT DES GENS EUROPÉEN AUX ÉTATS-UNIS...	29
Section I. L'ouverture des praticiens et des théoriciens américains au droit international européen.....	29
1. <i>La construction d'une doctrine américaine</i> .....	30
1- La référence à la doctrine européenne .....	30
2- L'émergence d'une littérature américaine.....	33
2. <i>La mise en oeuvre du droit international européen</i> .....	35
1- Les manifestations au plan interne : la doctrine de l'incorporation.....	36
2- Les manifestations au plan international : la participation aux affaires internationales.....	41
Section II. La promotion du droit international comme discipline scientifique.....	42
1. <i>Les prodromes à l'approche scientifique du droit international</i> .....	43
1- Le succès de la pensée juridique classique aux États-Unis : 1850-1930 .....	43
2- L'impulsion donnée par le positivisme juridique européen .....	45
2. <i>Le règne du légalisme au sein de la doctrine internationaliste américaine</i> ....	49
1- L'élan pour la codification du droit international .....	49
2- Le rapprochement entre science du droit international et promotion de la paix mondiale .....	51

APPROCHES AMÉRICAINES DU DROIT INTERNATIONAL

CHAPITRE II. L'ÉCLECTISME INTELLECTUEL DU MODÈLE JURIDIQUE AMÉRICAIN...	55
Section I. La promotion des valeurs américaines.....	55
1. <i>L'affirmation de l'exceptionnalisme et de l'universalisme américains</i> .....	55
1- L'inclusion de l'exceptionnalisme dans la conduite de la politique étrangère américaine.....	56
2- L'intégration de l'exceptionnalisme et de l'universalisme dans le discours internationaliste.....	58
2. <i>La défense du libéralisme et de l'individualisme</i> .....	61
1- L'association entre individualisme et libéralisme, source de divergences entre l'Europe et les États-Unis .....	62
2- La place centrale du libéralisme et de l'individualisme dans les écrits scientifiques américains.....	63
Section II. La préférence accordée à un droit international « pratique » .....	65
1. <i>L'émergence d'une approche « practice-oriented »</i> .....	66
1- La diffusion du droit international auprès des professionnels du droit.....	66
2- L'essor des <i>digests</i> .....	68
2. <i>L'apport décisif du pragmatisme américain</i> .....	69
1- Le pragmatisme, principe directeur du raisonnement juridique américain.....	70
2- L'impact déterminant du pragmatisme sur l'étude du droit international aux États-Unis.....	72
Section III. La tension persistante entre droit naturel et droit positif.....	73
1. <i>La présence du jusnaturalisme dans les écrits des internationalistes</i> .....	73
2. <i>L'influence de Grotius sur l'éclectisme des positions doctrinales</i> .....	76

**TITRE II. L'ADOPTION D'UNE APPROCHE FONCTIONNELLE  
DU DROIT INTERNATIONAL**

CHAPITRE I. L'ANCRAGE SOCIOLOGIQUE DE LA THÉORIE DU DROIT AUX ÉTATS-UNIS .....	83
Section I. La valorisation du rapport entre droit et société .....	84
1. <i>L'émergence dans le milieu juridique occidental de la « sociologisation » du droit</i> .....	85
1- Les promoteurs de l'approche « sociologisante » du droit en Europe et aux États-Unis.....	85
2- La révolte contre le conceptualisme et le formalisme.....	88
3- La promotion d'un droit vivant et dynamique .....	89
2. <i>L'approfondissement des rapports entre droit et réalité sociale aux États-Unis</i> .....	92

TABLE DES MATIÈRES

1- L'incidence des considérations historiques et conjoncturelles propres aux États-Unis.....	93
2- L'influence du Réalisme Juridique et la rupture définitive avec le formalisme .....	95
Section II. L'ouverture progressive du droit aux sciences sociales .....	100
1. <i>La remise en cause du mythe de la certitude du droit</i> .....	101
1- L'affirmation de la primauté de la décision sur la règle de droit.....	101
2- Le droit comme instrument social : la recherche de la « <i>policy</i> » du droit .....	104
2. <i>Le rejet d'une conception du droit comme science autonome</i> .....	107
1- L'hésitation entre approche prescriptive et approche descriptive du droit .....	107
2- Le développement d'une analyse juridique ancrée dans l'interdisciplinarité.....	108
CHAPITRE II. LA PRIMAUTÉ ACCORDÉE À LA FONCTION DU DROIT DANS LES RAPPORTS INTERNATIONAUX .....	115
Section I. L'adaptation nécessaire du droit international aux réalités sociales....	116
1. <i>La voie réaliste comme réponse à la crise du droit international</i> .....	117
1- La position adoptée par les internationalistes européens .....	117
2- La voie réformatrice proposée par la doctrine américaine .....	122
2. <i>Le mouvement de « contextualisation » du droit international</i> .....	129
1- L'éloignement du positivisme formaliste sous l'impulsion des spécialistes de droit interne.....	130
2- L'adoption d'une méthode fonctionnelle comme outil de contextualisation.....	132
3. <i>L'interdisciplinarité et la lecture du droit international comme processus évolutif</i> .....	136
1- L'incitation au rapprochement entre le droit international et les autres sciences sociales.....	136
2- L'émergence d'une perception du droit international comme processus dynamique .....	141
Section II. L'interaction entre droit et prise de décision politique.....	145
1. <i>Le droit international au service d'une policy déterminée</i> .....	145
1- L'apport décisif de l'approche McDougaliennne du droit international .....	146
2- Les contours de la <i>policy</i> poursuivie par le droit international.....	151
2. <i>Le rapprochement entre analyse théorique du droit international et conduite de la politique étrangère</i> .....	154
1- Le succès du réalisme politique et l'apparition des relations internationales comme discipline scientifique autonome .....	154
2- L'association renforcée entre la théorie et la pratique du droit international .....	157
3. <i>Vers une marginalisation du droit international en tant que discipline universitaire ?</i> .....	163

APPROCHES AMÉRICAINES DU DROIT INTERNATIONAL

**TITRE III. L'ESSOR D'UNE CONCEPTION UTILITARISTE  
DU DROIT INTERNATIONAL**

CHAPITRE I. LA DUALITÉ DES BUTS ASSIGNÉS AU DROIT INTERNATIONAL AU SEIN DE L'ACTION POLITIQUE.....	171
Section I. Le droit international, outil de justification de l'action politique .....	172
1. <i>La crise de Cuba comme exemple de l'utilisation du droit en tant que         justification de l'action politique</i> .....	172
2. <i>La persistance de l'appréhension du droit international comme outil de         l'action politique</i> .....	176
Section II. Le droit international, outil de structuration de l'action politique...	181
1. <i>L'apport de la perspective institutionnaliste des immigrants européens</i> .....	181
2. <i>La contribution de Louis Henkin et d'Oscar Schachter au renouveau         disciplinaire</i> .....	185
3. <i>L'option alternative fondée sur la promotion d'une méthode d'analyse         process-oriented</i> .....	191
1- Les origines du Legal Process en droit interne.....	191
2- L'impact du courant doctrinal « International Legal Process ».....	193
CHAPITRE II. LES ENJEUX ET LES MANIFESTATIONS DE LA PERSPECTIVE UTILITARISTE .....	199
Section I. La place centrale accordée à la <i>compliance</i> dans les débats doctrinaux .....	199
1. <i>L'intérêt porté à la compliance : origines</i> .....	200
1- Précisions terminologiques .....	200
2- L'émergence des débats relatif à la <i>compliance</i> .....	201
2. <i>La diversification des analyses de la compliance</i> .....	205
1- La continuité des discussions doctrinales.....	206
2- La pluralité des analyses théoriques eu égard aux facteurs de <i>compliance</i> .....	207
Section II. La recherche d'un équilibre entre approche normative et approche processuelle du droit international .....	213
1. <i>La préférence accordée à une méthode d'analyse « problem-oriented »</i> .....	214
2. <i>Le rejet définitif d'un droit conçu comme un ensemble de normes</i> .....	217
CONCLUSION DE LA PREMIÈRE PARTIE.....	221

TABLE DES MATIÈRES

**SECONDE PARTIE**  
**L'INSTRUMENTALISME, MOTEUR DE L'APPROCHE AMÉRICAINE**  
**DU DROIT INTERNATIONAL**

**TITRE I. LA FLEXIBILITÉ, VECTEUR DES RÉFLEXIONS AMÉRICAINES**  
**SUR LE DROIT INTERNATIONAL**

CHAPITRE I. LA FLEXIBILITÉ ET LES FRONTIÈRES MALLÉABLES DE LA LICÉITÉ ....	229
Section I. L'introduction d'une licéité relative .....	229
1. <i>Adaptabilité du droit et examen de la licéité par degrés</i> .....	229
1- L'association entre la <i>compliance</i> , l'indétermination du droit et l'intensité variable de la licéité .....	230
2- Le succès de la représentation de la « licéité par degrés » : l'exemple du recours à la force .....	232
2. <i>L'interprétation et les enjeux d'une licéité graduée</i> .....	235
1- La position singulière des Américains à propos des méthodes d'interprétation des traités internationaux .....	235
2- L'adaptation contestée de l'étendue des obligations juridiques internationales .....	238
Section II. La conciliation entre licéité et légitimité .....	242
1. <i>L'introduction de la légitimité dans l'examen de la licéité : état des divergences entre l'Europe et les Etats-Unis</i> .....	242
1- Les rapports entre légitimité et licéité, objet de recherche commun .....	243
2- La légitimité, outil de modulation de la licéité pour les Américains .....	245
3- L'omniprésence des considérations de légitimité dans les débats sur le recours à la force .....	250
2. <i>Le risque d'atteintes à l'objectivité du droit international, mythe ou réalité ?</i> .....	252
1- Le retour de la morale dans l'examen du droit international ? .....	252
2- La remise en cause de l'approche scientifique du droit international ? .....	257
CHAPITRE II. LA FLEXIBILITÉ ET LES CONTOURS MOUVANTS DE LA NORMATIVITÉ .....	261
Section I. L'effectivité, critère déterminant de la validité de la norme juridique internationale .....	261
1. <i>La prévalence de l'effectivité au détriment de la légalité, source de divergences euro-américaines</i> .....	262
2. <i>De la promotion de l'effectivité à la recherche de l'efficacité des règles de droit international</i> .....	265
Section II. La variabilité, élément central de la normativité ? .....	268
1. <i>La large reconnaissance d'une normativité graduelle</i> .....	268

APPROCHES AMÉRICAINES DU DROIT INTERNATIONAL

1- L'intégration de la flexibilité dans l'examen de la normativité.....	268
2- La valorisation de concept pré-normatifs : l'exemple du <i>soft law</i> .....	270
3- La recherche de flexibilité dans l'appréhension des sources formelles du droit international.....	273
2. <i>Le lien indissociable entre évolutivité et normativité aux États-Unis</i> .....	274

**TITRE II. L'EMPLOI DE MÉTHODES EXTÉRIEURES  
À LA SCIENCE JURIDIQUE, OUTILS D'ANALYSE PRIVILÉGIÉS  
DU DROIT INTERNATIONAL**

CHAPITRE I. LES ENJEUX DE LA PERMÉABILITÉ ENTRE DROIT INTERNATIONAL ET RELATIONS INTERNATIONALES .....	281
Section I. La promotion d'un programme de recherche commun aux spécialistes de relations internationales et aux juristes .....	281
1. <i>Un rapprochement interdisciplinaire favorisé par une remise en cause commune du réalisme politique</i> .....	282
1- Le rejet durable du réalisme politique par les internationalistes américains .....	282
2- Le dépassement du réalisme politique par les spécialistes de relations internationales.....	284
3- La convergence d'intérêts des juristes et des spécialistes de relations internationales autour de la question de la « <i>compliance</i> » .....	286
2. <i>L'essor d'une relation symbiotique entre droit international et relations internationales</i> .....	288
1- Le recours des juristes aux méthodes issues des relations internationales .....	288
2- L'essor du constructivisme dans l'analyse des relations internationales.....	292
3- L'émergence d'une nouvelle discipline conjointe ? .....	294
Section II. La défense d'une lecture libérale du droit international .....	296
1. <i>Les sources de la théorie libérale du droit international</i> .....	296
1- Les fondements philosophiques du libéralisme et la doctrine internationaliste américaine .....	297
2- La contribution du mouvement « Droit International-Relations Internationales » au renforcement de la thèse libérale.....	302
2. <i>Les dangers d'un droit international conditionné par le libéralisme politique</i> .....	306
1- Les risques de décalage entre l'appréhension libérale du droit international et la réalité .....	307
2- L'inconvénient d'une moralisation du droit international .....	309

TABLE DES MATIÈRES

CHAPITRE II. L'OPPORTUNITÉ DU RECOURS À DES MÉTHODES ISSUES DES SCIENCES ÉCONOMIQUES.....	313
Section I. L'influence déterminante de l'école américaine « <i>Law and Economics</i> » .....	313
1. <i>L'apparition du courant Droit et Économie chez les économistes</i> .....	314
1- Un mouvement fondé les postulats économiques néoclassiques.....	314
2- Un mouvement protéiforme initié par les économistes de Chicago.....	316
2. <i>La large réception de l'analyse économique du droit chez les juristes</i> .....	319
1- L'impulsion donnée par les travaux de Richard A. Posner.....	319
2- Le succès inégalé de l'approche économique du droit aux États-Unis.....	322
Section II. L'apport relatif de l'analyse économique à l'examen du droit international .....	325
1. <i>La participation au renouveau de la pensée internationaliste américaine...</i>	326
1- La défense d'une analyse rationaliste du droit international .....	326
2- Le renforcement d'une lecture instrumentale du droit international .....	329
2. <i>L'introduction d'une vision restrictive du droit international</i> .....	332
1- Les risques d'une coopération internationale conditionnée par l'efficacité .....	332
2- La menace d'une réduction du droit international à une forme de rhétorique.....	336
CHAPITRE III. LA CONTRIBUTION DES NOUVELLES APPROCHES À UNE LECTURE CRITIQUE DE LA STRUCTURE DU DROIT INTERNATIONAL ....	341
Section I. L'introduction de la méthode déconstructiviste dans l'examen du droit international .....	342
1. <i>L'apport des Critical Legal Studies à une analyse critique du droit</i> .....	342
1- L'émergence d'une analyse déconstructiviste du droit sous l'influence du poststructuralisme .....	342
2- La diversification du mouvement critique américain.....	346
2. <i>Le concours des Nouvelles Approches du Droit International à la réception de la méthode déconstructiviste chez les internationalistes</i> .....	349
1- L'apparition d'un « Nouveau Courant » disciplinaire sous l'impulsion de David Kennedy .....	350
2- Les Nouvelles Approches du Droit International, un mouvement diffus.....	353
Section II. Le « <i>New Stream</i> », une position à contre-courant au sein de la doctrine.....	359
1. <i>La critique constructive de l'appréhension libérale du droit international défendue par la majorité des Américains</i> .....	359
1- La remise en cause de la structure libérale du droit international .....	360
2- L'indétermination du droit international, véhicule des valeurs subjectives irréconciliables.....	362

APPROCHES AMÉRICAINES DU DROIT INTERNATIONAL

2. <i>La place marginale du « New Stream »</i> .....	365
1- Le difficile dépassement de la déconstruction du droit international .....	366
2- L'impact relatif de l'analyse critique dans le milieu internationaliste américain .....	368

**TITRE III. L'ORDRE JURIDIQUE INTERNE,  
FIL CONDUCTEUR DES RÉFLEXIONS DOCTRINALES AMÉRICAINES**

CHAPITRE I. L'EMPRISE DU CADRE FÉDÉRAL SUR LE DISCOURS INTERNATIONALISTE .....	375
Section I. La prégnance du cadre juridique constitutionnel relatif à la conduite des relations internationales parmi les réflexions doctrinales.....	375
1. <i>L'encadrement constitutionnel des compétences internationales des États-     Unis au centre des débats</i> .....	376
1- L'analyse détaillée des relations entre État fédéral et États fédérés.....	376
2- L'intérêt porté aux compétences respectives des autorités exécutives et législatives dans la conduite de la politique étrangère .....	380
2. <i>La participation des États-Unis aux mécanismes de coopération     internationale soumise au respect des principes fondamentaux     du droit américain</i> .....	384
1- La contribution conditionnelle des États-Unis au développement du droit international économique.....	384
2- Les exigences américaines relatives au Statut de Rome instituant la Cour pénale internationale .....	387
Section II. La place du droit international dans l'ordre juridique américain au cœur de l'analyse scientifique .....	390
1. <i>Le rejet apparent d'une approche dualiste du droit international</i> .....	391
2. <i>La limitation latente de l'application du droit international     par le droit fédéral</i> .....	396
1- L'interprétation stricte de la maxime <i>lex posterior derogat priori</i> dans l'examen des rapports entre les traités et les lois fédérales .....	397
2- Le statut controversé de la coutume internationale en droit américain .....	400
CHAPITRE II. L'INTÉGRATION DU DROIT INTERNE DANS LE DISCOURS INTERNATIONALISTE .....	403
Section I. Le droit interne, moyen d'instrumentalisation du droit international .....	404
1. <i>L'interprétation légaliste des normes juridiques internationales     par les « nouveaux souverainistes »</i> .....	404
1- Présentation des nouveaux souverainistes.....	404
2- Les distorsions provoquées par une interprétation « originaliste » des normes juridiques internationales .....	406



TABLE DES MATIÈRES

2. <i>L'utilisation du dualisme comme limite du champ d'application du droit international</i> .....	410
Section II. Le droit interne, outil de promotion du droit international.....	414
1. <i>L'« internalisation » du droit international au cœur des débats</i> .....	415
1- Les facteurs du mouvement d'internalisation .....	415
2- Le renforcement du dialogue entre internistes, acteurs nationaux et spécialistes de droit international .....	419
2. <i>La vision transnationale du droit : enjeux et limites</i> .....	422
1- L'essor du courant transnational au sein de la pensée internationaliste américaine.....	422
2- La promotion des réseaux transnationaux et leur contribution à l'effectivité des normes juridiques internationales .....	425
CONCLUSION DE LA SECONDE PARTIE.....	433

CONCLUSION GÉNÉRALE

\*

<i>Bibliographie</i> .....	439
<i>Index onomastique</i> .....	489
<i>Table des matières</i> .....	497