

Université de Montpellier  
Faculté de Droit et de science politique



Licence 3 Groupe A – 2024/2025 1<sup>er</sup> semestre

**THEORIE GENERALE DES DROITS ET LIBERTES**  
**FONDAMENTAUX (33h)**

**Mustapha AFROUKH,**

Maître de conférences HDR en droit public

Codirecteur du Master *Droit des libertés*

[mustapha.afroukh@umontpellier.fr](mailto:mustapha.afroukh@umontpellier.fr)

## INTRODUCTION GENERALE

- I- L'intérêt de réfléchir sur les droits et libertés
- II- Le caractère pluridisciplinaire du droit des libertés
- III- Le contexte :
  - Le succès rencontré par les discours critiques des droits de l'homme
  - Les difficultés suscitées par la généralisation du contrôle de proportionnalité *in concreto*
  - L'enchevêtrement des systèmes de protection
  - Le recul manifeste des droits et libertés
- IV- Quelle(s) théorie(s) générale(s) ?

## PREMIERE PARTIE : LA DEFINITION DES DROITS ET LIBERTES FONDAMENTAUX

### CHAPITRE I : La portée des droits

#### *Section 1 : Les identités concurrentes des droits et libertés*

##### *§ 1 : La terminologie classique de droits de l'homme*

- A) La distinction droits/libertés
- B) Les droits de l'homme comme expression d'une philosophie des libertés (*jusnaturalisme*)
- C) Droits de l'homme ou droits humains ?

##### *§ 2 : L'attachement en France au terme de libertés publiques*

- A) Un terme indissolublement lié au système de l'Etat légal
- B) Un terme résistant aux vents de la modernité

##### *§ 3 : Le succès grandissant de l'expression droits fondamentaux*

- A) Les enjeux du changement de dénomination
- B) L'importation de l'adjectif « *fondamental* »
- C) Les différentes approches de la *fondamentalité*
- D) Les caractères de la *fondamentalité*

## ***Section 2 : La relativité des droits et libertés***

*§ 1 : La possibilité largement admise de limiter l'exercice des droits*

- A) L'absoluité : le privilège de quelques droits
- B) Le quotidien des droits : les restrictions ordinaires (ordre public ; protection des droits d'autrui...)
- C) Les régimes d'exception : la suspension de l'exercice des droits (art. 15 CEDH ; état d'urgence sécuritaire ; état d'urgence sanitaire...)

*§ 2 : La relativité inévitable de leur contenu*

- A) Divergences dans l'espace
- B) Divergences dans le temps

## **CHAPITRE II : Les conflits de droits**

### ***Section 1 : Les causes des conflits***

*§ 1 : La multiplication des droits*

*§ 2 : L'effet horizontal*

### ***Section 2 : La résolution des conflits***

*§ 1 : Le caractère inopérant de l'idée de hiérarchie*

*§ 2 : La nécessaire mise en balance des droits*

*§ 3 : L'exemple du statut équivoque de la dignité humaine*

- A) L'affirmation doctrinale d'un principe matriciel et absolu
- B) La réalité jurisprudentielle d'un principe relativisé

## **CHAPITRE III : Les titulaires des droits et libertés**

### ***Section 1 : L'individu, titulaire naturel des droits***

### ***Section 2 : Le statut incertain de l'embryon***

### ***Section 3 : Les droits des personnes morales : oui, mais...***

### ***Section 4 : La montée en puissance du bien-être animal***

## **SECONDE PARTIE : LES FONDEMENTS DES DROITS ET LIBERTES FONDAMENTAUX**

### **CHAPITRE I : Les fondements théoriques**

#### ***Section 1 : L'opposition positivisme/jusnaturalisme***

##### *§ 1 : Le positivisme*

- A) Le positivisme juridique
- B) Le positivisme sociologique

##### *§ 2 : Le jusnaturalisme*

- A) Le jusnaturalisme classique/objectif
- B) Le jusnaturalisme moderne/subjectif

#### ***Section 2 : Le débat sur l'universalité des droits***

##### *§ 1 : Les termes du débat*

- A) Universalité, universalisme, universaliser
- B) Les manifestations de l'universalité des droits

##### *§ 2 : Les enjeux du débat*

- A) Les critiques de l'universalité
- B) Comment concilier universalité et diversité ?

### **CHAPITRE II : Les fondements juridiques**

#### ***Section 1 : La pluralité des sources***

##### *§ 1 : La diversité des sources constitutionnelles*

##### A) Les sources textuelles

- 1) Les articles de la Constitution du 4 octobre 1958
- 2) Le Préambule de la Constitution

##### B) Les normes jurisprudentielles

- 1) Les principes de valeur constitutionnelle
- 2) Les objectifs de valeur constitutionnelle
- 3) Les PFRLR (principes fondamentaux reconnus par les lois de la République)

##### C) : Le Conseil constitutionnel et les libertés

- 1) Les méthodes du Conseil constitutionnel
- 2) La jurisprudence du Conseil constitutionnel

*§ 2 : La multiplication des sources internationales*

A) Les instruments universels

1) Les instruments généraux

a) La Déclaration universelle des droits de l'homme

b) Les Pactes de 1966 (PIDCP et PIDESC)

2) Les instruments sectoriels adoptés sous l'égide de l'ONU

B) Les instruments régionaux

1) Le droit du Conseil de l'Europe

a) La Convention européenne des droits de l'homme

- Le caractère objectif de la CEDH

- Le principe de subsidiarité

- L'interprétation finaliste et évolutive de la Cour EDH

b) La Charte sociale européenne

2) L'Union européenne

a) La consécration des droits

b) Le champ d'application des droits

c) La justiciabilité des droits

~~C) Les autres systèmes régionaux (cf. cours de DIDH, 2<sup>nd</sup> semestre)~~

D) La primauté et l'invocabilité des normes internationales

E) Les mutations de la nature du contrôle de conventionnalité

*§ 3 : La marginalisation des sources législatives*

*§4 : La prégnance des sources jurisprudentielles*

A) Une source inévitable mais contestée

B) La spécificité de l'interprétation des droits et libertés

***Section 2 : La nécessaire coordination des sources***

*§1 : Les droits fondamentaux au cœur d'un jeu d'interaction entre ordres juridiques*

A) Une communauté de sources

B) Les juges, acteurs de l'articulation des sources

*§2 : Les méthodes de résolution*

A) L'impasse de la méthode hiérarchique

B) Le succès de la méthode de l'équivalence des protections

1) Constitution vs droit de l'Union européenne

- 2) Charte des droits fondamentaux de l'UE vs CEDH
- 3) Constitution vs CEDH

§ 3 : *Dialogue ou concurrence des juges ?*

<b>TROISIEME PARTIE : LES MECANISMES DE GARANTIE DES DROITS ET LIBERTES FONDAMENTAUX</b>
--

**CHAPITRE I : La garantie juridictionnelle**

***Section 1 : Le recours au juge***

§1 : *Le droit au juge*

§2 : *Les pouvoirs du juge*

***Section 2 : La richesse du contentieux des libertés***

§1 : *La garantie internationale : l'exemple du recours individuel devant la Cour européenne des droits de l'homme*

- A) L'organisation de la Cour
- B) Les conditions de recevabilité
- C) La portée des arrêts

§2 : *La garantie interne*

A) La question prioritaire de constitutionnalité

- 1) L'origine
- 2) Le fonctionnement
- 3) Le jugement

B) Le référé-liberté

- 1) L'origine
- 2) Les conditions
- 3) Les mutations du référé-liberté

C) Le juge judiciaire et la protection des droits fondamentaux : l'exemple de la voie de fait

- 1) Les conditions de mise en œuvre
- 2) La différence avec le référé-liberté

**CHAPITRE II : La garantie non juridictionnelle**

***Section 1 : Le contrôle politique***

*§ 1 : La résistance à l'oppression*

*§ 2 : Le droit de pétition*

*§ 3 : Le rôle du Parlement*

*§ 4 : Le contrôle du chef de l'Etat*

***Section 2 : Le contrôle par des organes indépendants***

*§ 1 : En droit interne : la protection par les autorités administratives indépendantes*

*§ 2 : En droit international : les autorités individuelles et les organes d'experts indépendants*

***Section 3 : Le rôle de la société civile***

## BIBLIOGRAPHIE

- M. Afroukh, *Droits et libertés fondamentaux*, PUF, Que-sais-je ?, 2023.
- X. Bioy, *Droits fondamentaux et libertés publiques*, Monchrestien, 7<sup>ème</sup> éd., 2022.
- V. Champeil-Desplats, *Théorie générale des droits et libertés. Approche analytique*, Dalloz, coll. « A droit ouvert », 2019.
- X. Dupré de Boulois (dir.), *Les grands arrêts du droit des libertés fondamentales*, Dalloz, 3<sup>ème</sup> éd., 2023.
- X. Dupré de Boulois, *Droit des libertés fondamentales*, Dalloz, coll. « Themis », 4<sup>ème</sup> éd., 2024.
- L. Favoreu et a., *Droit des libertés fondamentales*, Dalloz, coll. « Précis », 2021, 8<sup>ème</sup> éd.
- S. Hennequin-Vauchez et D. Roman, *Droits de l'homme et libertés fondamentales*, Dalloz, coll. « Hypercours », 2022, 5<sup>ème</sup> éd.
- M. Levinet, *Théorie générale des droits et libertés*, Bruylant, 4<sup>ème</sup> éd., 2012 ; *Réfléchir sur les droits et libertés*, Anthemis, 2021.
- D. Lochak, *Les droits de l'homme*, La Découverte, coll. « Repères », 2024, 5<sup>ème</sup> éd.
- P. Wachsmann, *Libertés publiques*, Dalloz, coll. « Cours », 9<sup>ème</sup> éd., 2021 ; *Droits de l'homme*, Dalloz, coll. « Connaissance du droit », 6<sup>ème</sup> éd., 2018.
- Consulter également le *jurisclasseur Libertés* (site LexisNexis) dirigé par les Pr. P. Wachsmann et F. Picod ; le dossier publié à l'*AJDA* en 1998 (juillet-août) sur « *Les droits fondamentaux. Une nouvelle catégorie juridique ?* » (en particulier les articles d'E. Picard et O. Jouanjan) ; le numéro de la Revue *Pouvoirs* « L'état des libertés » (2009, n° 130) et le numéro de la Revue *Jus Politicum* « Mutation ou crépuscule des libertés publiques ? » (<http://juspoliticum.com/numero/mutation-ou-crepuscule-des-libertes-publiques-31.html>)
- Pour l'actualité en droit des libertés, consulter les Revues en ligne : *Revue des droits et libertés fondamentaux* ([www.revuedlf.com](http://www.revuedlf.com)) ; la *Revue des droits de l'homme* (<https://journals.openedition.org/revdh/>)