

3200

Mohand ISSAD

Professeur à l'Université d'Alger

DROIT INTERNATIONAL PRIVE

I – Les Règles de Conflits

2^e Edition 1983

Office des Publications Universitaires
29 rue Abou Nouas, Hydra, Alger- 1983

COLLECTION DES SCIENCES JURIDIQUES ET ADMINISTRATIVES

Mohand ISSAD
Professeur à l'Université d'Alger

DR 98/T1

DROIT INTERNATIONAL PRIVE

Dr 98/185

I – Les Règles de Conflits

12/1 72 1/1

Semestre Sept de la Licence en Droit

المركز الجامعي لدراسات
المكتبة الجامعية

2ème édition 1983



Office des Publications Universitaires
29 rue Abou Nouas, Hydra, Alger - 1983

TABLE DES MATIERES

INTRODUCTION	5
Titre 1er	
DONNEES GENERALES ET HISTORIQUES DU DROIT INTERNATIONAL PRIVE	7
Chapitre I	
NOTIONS GENERALES DE DROIT INTERNATIONAL PRIVE	9
Section 1	
NATURE DU DROIT INTERNATIONAL PRIVE	9
§ 1. — Caractère interne ou international du droit international privé	9
§ 2. — Caractère public ou privé du droit international privé	13
Section 2	
DOMAINE DU DROIT INTERNATIONAL PRIVE	15
§ 1. — Position du problème.	15
§ 2. — Le système restrictif.	17
§ 3. — Les systèmes intermédiaires.	19
§ 4. — Le système extensif	21
Section 3	
CARACTERE DE "DROIT PRIVE" DES LOIS EN CONFLIT	22
§ 1. — Droit pénal international et droit international privé	22
§ 2. — Droit administratif international et droit international privé	23
§ 3. — Droit fiscal international et droit international privé.	23

LES DONNEES HISTORIQUES DU DROIT INTERNATIONAL PRIVE 25

Section 1

L'ANTIQUITE 25

- § 1. — Les conflits de lois dans le monde grec. 26
 - A) — Conflits de lois dans la Grèce antique. 26
 - B) — Conflits de lois dans le monde hellénistique, l'Égypte ptolémaïque. 27
- § 2. — Le monde romain 30
- § 3. — Les tempéraments 31

Section 2

LA PERSONNALITE ET LA TERRITORIALITE DES LOIS 32

- § 1. — Les invasions barbares et la personnalité des lois 32
- § 2. — La féodalité et la territorialité des lois 33

Section 3

LE MONDE MUSULMAN 34

- § 1. — Sources du droit 34
 - A) — Le Koran et les doctrines orthodoxes. 34
 - B) — Les traités. 35
- § 2. — Les personnes dans l'empire islamique 37
 - A) — Observations préliminaires. 37
 - B) — Les Musulmans 38
 - C) — Les Dhimis 38
 - D) — Les polythéistes. 39
 - E) — Les bénéficiaires d'une sauvegarde. 39
- § 3. — Le problème des conflits dans le droit musulman. 39
 - A) — La solution des conflits. 40

B) — Conflit entre deux lois non musulmanes. 41

C) — Conflit entre deux rites musulmans 42

§ 4. — L'état des territoires conquis 42

Chapitre III

LA FORMATION HISTORIQUE DE LA REGLE DE CONFLIT 45

Section 1

L'ECOLE CLASSIQUE 45

- § 1. — L'École Italienne et les catégories de rattachement. 45
 - A) — L'œuvre de l'école italienne 46
 - B) — Le mérite de l'école italienne 48
- § 2. — L'École Française du 16^è siècle.
 - Le problème de la qualification et le territorialisme. 48
 - A) — Dumoulin 48
 - B) — Bertrand d'Argentré 49
- § 3. — L'École Hollandaise 50
 - A) — Exposé de la doctrine. 50
 - B) — La doctrine de la courtoisie 51

Section 2

LES DOCTRINES MODERNES 52

- § 1. — L'Universalisme de Savigny 52
 - A) — Exposé de la doctrine. 52
 - B) — Critique de Savigny 53
- § 2. — Le personnalisme juridique — Mancini. 54
 - A) — Exposé de la doctrine. 55
 - B) — Critique et influence de Mancini 55
- § 3. — Pillet et le conflit de souverainetés 56
 - A) — Exposé de la doctrine. 56
 - B) — Critique de la doctrine 57
- § 4. — Les auteurs contemporains 57

LES SOURCES DU DROIT INTERNATIONAL PRIVE 59

Section 1

LES SOURCES INTERNES 60

§ 1. — La loi 60

§ 2. — La jurisprudence 61

Section 2

LES SOURCES INTERNATIONALES 62

S/section 1 :

LES CONVENTIONS INTERNATIONALES 63

§ 1. — Différents types de traités 63

A) — Les traités multilatéraux 63

1) Les traités relatifs aux règles substantielles 63

2) Les conventions relatives à l'unification des règles de conflits 64

B) — Les traités bilatéraux 67

§ 2. — Application des traités 68

A) — La force obligatoire des traités 69

B) — Rapports du traité et de la loi interne 69

§ 3. — Interprétation des traités 74

A) — L'interprétation gouvernementale 74

B) — L'interprétation judiciaire 74

C) — Les méthodes d'interprétation 77

§ 4. — Cessation de la force obligatoire des traités 77

Sous-section 2 : 79

LA JURISPRUDENCE INTERNATIONALE

§ 1. — La Cour internationale de justice 79

§ 2. — La juridiction arbitrale 81

THEORIE GENERALE DU CONFLIT DE LOIS 83

Sous-Titre 1er

METHODES ET DONNEES DU REGLEMENT 85

Chapitre 1

LA METHODE DU DROIT INTERNATIONAL PRIVE 87

Section 1

LA METHODE CONFLICTUELLE 88

Section 2

LES AUTRES METHODES POSSIBLES DU D.I.P. 89

§ 1. — Règles matérielles d'origine interne 90

§ 2. — Règles matérielles d'origine internationale 91

A) — Règles matérielles issues des traités 91

B) — Règles matérielles issues d'autres sources internationales 92

1) L'arbitrage international 92

2) La pratique internationale 93

Section 3

LA PORTEE DE LA METHODE BASEE SUR LES REGLES MATERIELLES DU DROIT INTERNATIONAL PRIVE 94

Chapitre II

LES DONNEES DU REGLEMENT CONFLICTUEL 97

Section 1	
LA METHODE DE LA REGLE DE CONFLIT	97
§ 1. — Le rattachement bilatéral	97
§ 2. — Le rattachement unilatéral	98

Section 2	
LOIS DE POLICE ET LOIS D'APPLICATION IMMEDIATE	99
§ 1. — La notion de lois de police	100
§ 2. — La notion de lois d'ordre public	101
§ 3. — Les lois d'application immédiate	103
§ 4. — Lois de police et lois d'application immédiate	103
§ 5. — Domaine d'application des lois de police	105
A) — Lois de police du for	105
B) — Lois de police étrangères	107

Section 3	
LE DOMAINE DU REGLEMENT CONFLICTUEL	108
§ 1. — Caractère international du conflit	108
§ 2. — Caractère de droit privé du conflit	114

Sous- Titre II	
LA MISE EN OEUVRE DE LA REGLE DE CONFLIT	115

Chapitre I	
LES FACTEURS DE RATTACHEMENT	116

Section 1	
LE RATTACHEMENT DU STATUT PERSONNEL	118

§ 1. — Contenu du statut personnel	118
§ 2. — Facteurs de rattachement des rapports de statut personnel	119
§ 3. — Les exceptions à l'application de la loi nationale	120

Section 2	
LE RATTACHEMENT DU STATUT REEL	124

Sous-section 1	
LA COMPETENCE DE LA LEX REI SITAE	124

§ 1. — Exposé du principe	124
§ 2. — Justifications	125

Sous-section 2	
APPLICATION DE LA REGLE AUX AUTRES BIENS	127

§ 1. — Les meubles	127
§ 2. — La règle du droit algérien	129

Section 3	
LE RATTACHEMENT DES ACTES ET DES FAITS JURIDIQUES	131

§ 1. — Les actes juridiques	131
§ 2. — Les faits juridiques	134

Chapitre II	
L'INTERPRETATION DE LA REGLE DE CONFLIT	137

Section 1	
LA QUALIFICATION	138

Sous-section 1	
LE PROBLEME DE LA QUALIFICATION	138
Sous-section 2	
LA LOI APPLICABLE A LA QUALIFICATION LA CONTROVERSE DOCTRINALE	141
§ 1. — La qualification <i>lege causae</i>	142
§ 2. — La solution retenue : la qualification <i>lege fori</i>	145
Sous-section 3	
DOMAINE DE LA LOI DE QUALIFICATION	147
§ 1. — Le rôle de la loi étrangère et de la loi du for dans la qualification	148
2. — Exceptions à la qualification <i>lege fori</i>	150
Section 2	
LE RENVOI	151
Sous-section 1	
LES CARACTERES DU RENVOI	151
§ 1. — Les données techniques du renvoi	151
A) — Les causes du renvoi	151
B) — Les origines historiques du renvoi	153
§ 2. — Le problème théorique du renvoi	155
A) — Les controverses doctrinales	155
B) — L'explication doctrinale du renvoi	158
Sous-section 2	
L'APPLICATION DU RENVOI	161
§ 1. — Le droit positif	161

A) — Le droit comparé	161
B) — Le problème du renvoi en droit algérien	163
§ 2. — Limites à l'application du renvoi	164
A) — La loi d'autonomie	164
B) — La règle <i>locus regit actum</i>	165

Section 3	
LES RELATIONS DANS LE TEMPS	165
§ 1. — Droit transitoire	165
§ 2. — Le conflit mobile	166
§ 3. — Les conflits d'annexion	168

Sous-titre III	
L'APPLICATION DE LA LOI ETRANGERE	171

Chapitre I	
LA LOI ETRANGERE DEVANT LE JUGE DU FOR	173

Section 1	
LA DESIGNATION DE LA LOI ETRANGERE	173
§ 1. — Le fondement	173
§ 2. — La notion de loi étrangère	174

Section 2	
LA CONDITION DE LA LOI ETRANGERE DEVANT LE JUGE DU FOR	177

Sous-section 1	
LA LOI ETRANGERE DEVANT LE JUGE DU FOND	178
§ 1. — La charge de la preuve	179

§ 2. — Les pouvoirs du juge	180
§ 3. — Le problème de l'application d'office de la loi étrangère	183

Sous-section 2

LA LOI ETRANGERE DEVANT LA COUR SUPREME 185

§ 1. — Irrecevabilité du pourvoi fondé sur la violation de la loi étrangère	185
§ 2. — Tempéraments	187

Chapitre II

L'EVICION DE LA LOI ETRANGERE 191

Section 1

LE ROLE SUBSIDIAIRE DE LA LOI ALGERIENNE 191

§ 1. — L'urgence ou l'impossibilité technique	191
§ 2. — Absence d'indices de rattachement	192
§ 3. — Défaut de preuve de la loi étrangère	192

Section 2

L'ORDRE PUBLIC 193

§ 1. — Le jeu de l'ordre public en droit international privé	194
A) — L'ordre public - catégorie de rattachement	194
B) — L'ordre public et les lois impératives	195
§ 2. — La notion d'ordre public en droit international privé	196
A) — L'exception d'ordre public	196
B) — L'ordre public - fonction	198
§ 3. — Les effets de l'ordre public	199
A) — L'ordre public et la création des droits	199
B) — L'ordre public et l'effet des droits acquis	202

LA FRAUDE A LA LOI

§ 1. — Mancevres constitutives de la fraude	206
A) — Le silence frauduleux	206
B) — L'utilisation des règles de compétence juridictionnelle.	207
C) — La modification volontaire de la circonstance de rattachement législatif	207
§ 2. — L'intention frauduleuse	208
§ 3. — La fraude à la loi du for	209
§ 4. — Sanction de la fraude à la loi	210

Titre III

LES CATEGORIES DE RATTACHEMENT

Sous-titre I

LE STATUT PERSONNEL 213

Chapitre I

COMPETENCE DE LA LOI PERSONNELLE 215

Section 1

LE CHOIX DE L'ELEMENT DE RATTACHEMENT 215

Section 2

LA COMPETENCE DE LA LOI NATIONALE 216

§ 1. — Le principe	216
§ 2. — Les insuffisances de la loi nationale	217

Chapitre II

LE STATUT INDIVIDUEL 221

Section 1	
LES ACTES DE L'ETAT CIVIL	221
§ 1. — Les actes dressés en Algérie	221
§ 2. — Les actes dressés à l'étranger	222
§ 3. — La preuve de l'état-civil.	223
Section 2	
L'IDENTIFICATION DE LA PERSONNE	224
§ 1. — Le nom	224
§ 2. — La nationalité.	225
§ 3. — Le domicile	225
Section 3	
LA CAPACITE	227
§ 1. — Les incapacités	228
§ 2. — La protection des incapables	231
Chapitre III	
LE STATUT FAMILIAL	235
Section 1	
LES CONDITIONS DE FORMATION DU MARIAGE	235
§ 1. — Les conditions de fond.	236
§ 2. — Les conditions de forme	240
Section 2	
LES EFFETS DU MARIAGE	245

§ 1. — Effets du mariage quant à la personne	245
§ 2. — Effets du mariage quant aux biens	247

Section 3	
LA DISSOLUTION DU MARIAGE	248
§ 1. — Le domaine de la loi du mari	248
§ 2. — La mise en œuvre de l'article 12. C.C.	250

Section 4	
LA FILIATION	251
§ 1. — L'établissement de la filiation	252
§ 2. — La loi applicable à la filiation.	252

Section 5	
LES SUCCESSIONS	254
§ 1. — La compétence de la loi nationale.	255
§ 2. — Le domaine de la loi successorale	257

Sous-titre II	
LE STATUT REEL	263
Chapitre unique	
264	

Section 1	
LA LOI COMPETENTE	264

Section 2	
DOMAINE DE LA LOI COMPETENTE	265

§ 1. — Les biens corporels	265
§ 2. — Les biens incorporels	268

Sous-titre III

LES FAITS ET LES ACTES JURIDIQUES 277

Chapitre I

LES FAITS JURIDIQUES 279

Section 1

LA LOI APPLICABLE 279

§ 1. — Principe de la compétence de la loi locale.	279
§ 2. — Les tendances récentes du droit comparé	281
§ 3. — La détermination de la loi locale.	283

Section 2

LE DOMAINE DE LA LOI COMPETENTE 285

§ 1. — La responsabilité délictuelle.	285
§ 2. — La mise en œuvre de la responsabilité délictuelle	287
§ 3. — Les quasi-contrats	291

Chapitre II

LES ACTES JURIDIQUES 293

Section 1

LA LOI APPLICABLE AUX CONTRATS 293

§ 1. — La règle de l'article 18 C.C.	293
§ 2. — La loi du lieu de conclusion.	294
§ 3. — La loi d'autonomie	296

Section 2

LE DOMAINE DE LA LOI APPLICABLE 300

§ 1. — Les conditions de formation du contrat	300
§ 2. — Les effets du contrat	302

Section 3

LE PROBLEME DE LA DENATIONALISATION DU CONTRAT 303

§ 1. — Les données politico-économiques	304
§ 2. — La mise en œuvre du nouvel ordre juridique	305

Section 4

LA FORME 309

§ 1. — Domaine de la règle quant à l'objet.	310
§ 2. — Domaine de la règle quant aux formes.	311