

## TABLE DES MATIÈRES

<i>Préface</i> .....	3
<i>Remerciements</i> .....	7
<i>Sommaire</i> .....	11
<i>Abreviations</i> .....	13

### INTRODUCTION

<i>Section 1- L'utilité d'une relecture du droit des présomptions</i> .....	15
§ 1- L'apparente clarté de la notion de présomption .....	15
§ 2- La méconnaissance de la notion de présomption .....	20
<i>Section 2- L'intérêt d'une relecture à la lumière du droit européen des droits de l'Homme</i> .....	24
<i>Section 3- La manière de relire le droit des présomptions à la lumière du droit européen des droits de l'Homme</i> .....	28

### PARTIE I

#### RÉVÉLATION DE LA NATURE UNITAIRE DES PRÉSOMPTIONS

##### TITRE I

##### ESSAI DE THÉORIE GÉNÉRALE DES PRÉSOMPTIONS

#### CHAPITRE 1

<b>LA PRÉSOMPTION-PREUVE</b> .....	37
<i>Section 1- Le symbole de la relativité de la vérité judiciaire</i> .....	38
§ 1- Le passage d'un fait connu à un fait inconnu .....	39
A- Les principales caractéristiques des présomptions-preuves .....	39
1- Les définitions .....	39
2- Le doute, père de la présomption .....	40
B- Le mode de fonctionnement des présomptions-preuves .....	41
§ 2- La typologie des présomptions-preuves .....	44
A- La typologie d'après leur origine .....	44
B- La typologie d'après leur réfragabilité .....	48
<i>Section 2- La construction de la vérité</i> .....	52
§ 1- Un subtil mélange d'induction et de déduction .....	52

TABLE DES MATIÈRES

A- Les hésitations quant à la nature du raisonnement mis en œuvre.....	53
B- Un raisonnement sui generis.....	54
§ 2- Du connu à l'inconnu : probabilité, expérience et volonté.....	55
A- "Praesumptio sumitur de eo quod plerumque fit".....	55
B- L'utilisation concomitante de modes d'appréciation subjectifs et objectifs....	57
<b>CHAPITRE 2</b>	
<b>LA PRÉSUMPTION-POSTULAT</b> .....	61
<i>Section 1- Autre chose et plus qu'une présomption-preuve</i> .....	62
§ 1- L'existence de présomptions en dehors de la catégorie des présomptions-preuves .....	62
A- La présomption d'innocence.....	62
B- La présomption de connaissance de la loi.....	63
C- L'autorité de la chose jugée et de la chose décidée.....	64
D- La présomption de communauté de l'article 1402 du Code civil.....	65
§ 2- L'attribution de la charge de la preuve .....	66
A- L'intérêt des présomptions renforçant le principe « actori incumbit probatio ».....	68
B- La question de l'inversion de la charge de la preuve .....	71
C- Le problème de l'attribution de la charge de la preuve par une présomption irréfragable.....	72
<i>Section 2- La transcendance de la réalité au profit des besoins du système</i> .....	73
§ 1- Ex nihilo, praesumptionem fit.....	73
§ 2- Les piliers de l'ordre juridique.....	76
<b>CHAPITRE 3</b>	
<b>LA PRÉSUMPTION-CONCEPT</b> .....	81
<i>Section 1- L'originalité de la présomption-concept</i> .....	81
§ 1- Ni tout à fait une présomption-preuve, ni tout à fait une présomption-postulat.....	81
A- Le motif d'une règle de fond .....	82
B- La justification de l'appellation .....	83
§ 2- Le singulier domaine de prédilection de la présomption-concept.....	84
A- La recherche de la volonté ou de l'intention.....	84
B- Relativisation du rôle des présomptions-concepts en la matière .....	87
<i>Section 2- L'ambiguïté de la présomption-concept</i> .....	88
§ 1- Un rapport au temps paradoxal .....	88
A- L'apparente détemporalisation de la présomption-concept.....	88
B- La mutabilité constitutive de la présomption-concept.....	89
§ 2- Un rapport au droit indécis .....	90
A- De la présomption au préjugé .....	91
B- De l'intuition à la présomption .....	92

RELECTURE DU DROIT DES PRÉSOMPTIONS

TITRE 2

LA TRINITÉ PRÉSOMPTIVE À L'ÉPREUVE  
DU DROIT EUROPÉEN DES DROITS DE L'HOMME

**CHAPITRE 1**

<b>L'EXISTENCE DE TROIS TYPES DE PRÉSOMPTIONS CONFIRMÉE</b> .....	101
<i>Section 1- L'influence probatoire de deux types de présomptions</i> .....	101
§ 1- La présomption-preuve ou le déplacement de l'objet de la preuve .....	102
A- Compatibilité de la présomption-preuve avec le critère de la preuve « au-delà de tout doute raisonnable » .....	102
1- Un critère apparemment exclusif des présomptions-preuves .....	103
a- La généralité du critère .....	103
b- La rigueur d'un critère issu du droit pénal anglo-saxon .....	104
c- Un critère controversé .....	105
2- Un critère effectivement compatible avec les présomptions-preuves .....	106
a- L'assouplissement européen du critère de la preuve « au-delà de tout doute raisonnable » .....	106
b- L'autonomisation du critère .....	110
B- L'utilisation exemplaire par le juge européen .....	112
1- Les présomptions de responsabilité en matière de droit à la vie et d'interdiction de la torture .....	113
a- L'objectif .....	114
b- Le mode de fonctionnement .....	115
2- Les présomptions de discrimination indirecte .....	119
a- Les incertitudes quant à la nature du mécanisme mis en œuvre .....	120
b- Un champ d'application limité .....	123
§ 2- La présomption-postulat ou l'attribution du fardeau de la preuve .....	126
A- L'existence incontestable de présomptions-postulats en droit européen des droits de l'Homme .....	126
1- Quant à l'objet .....	126
2- Quant à la mission .....	131
B- L'articulation entre présomptions-postulats et présomptions-preuves .....	134
1- Un apparent conflit de présomptions .....	134
a- Présomption-preuve de culpabilité contre présomption d'innocence .....	134
b- Présomption-preuve de partialité contre présomption d'impartialité .....	135
2- La possible réfutation d'une présomption-postulat par une présomption-preuve contraire .....	137
<i>Section 2- Un type de présomption en amont de la jurislation</i> .....	139
§ 1- L'exemple de la présomption-concept de dangerosité des marginaux .....	141
A- La singulière catégorisation de l'article 5 § 1 e) .....	142
1- Une cohérence voilée par l'apparente hétérogénéité des personnes concernées .....	142
2- Un but précis : autoriser la détention des marginaux .....	143

TABLE DES MATIÈRES

a- La détention des marginaux, une mesure de contrôle social.....	143
b- La détention des marginaux, une mesure de police administrative ...	144
B- La présomption sous-jacente de dangerosité des marginaux.....	145
1- Une présomption-concept.....	145
2- Analyse critique.....	146
§2- Le mode de fonctionnement de la présomption-concept de dangerosité des marginaux .....	149
A- Absence d'influence probatoire .....	150
B- Une présomption résurgente .....	152
<b>CHAPITRE 2</b>	
<b>L'ESSENCE COMMUNE DES PRÉSUMPTIONS RÉVÉLÉE .....</b>	<b>157</b>
<i>Section 1- L'échec du droit international privé : l'inconstante valeur juridique     des présomptions .....</i>	<i>158</i>
§ 1- Un apport certain : le constat de l'influence substantielle des présomptions légales.....	159
A- Le rattachement des présomptions-preuves légales à la loi du fond .....	160
B- Le rattachement des présomptions-postulats légales à la loi du fond.....	163
§ 2- Un apport lacunaire : l'absence d'une vision d'ensemble des présomptions .	164
A- L'indifférence du droit international privé à l'égard des présomptions judiciaires.....	164
B- L'indifférence du droit international privé à l'égard des présomptions-concepts .....	165
<i>Section 2- La contribution décisive du droit européen des droits de l'Homme :     les présomptions, des principes d'orientation cognitifs.....</i>	<i>166</i>
§1- Un <i>modus operandi</i> fondamentalement identique.....	167
A- L'infléchissement opéré par la présomption sur la situation de son bénéficiaire.....	167
1- La présomption, source d'objectivisation de la responsabilité .....	167
2- La censure in abstracto de certaines présomptions .....	171
B- La présomption, source de connaissance préorientée.....	173
1- La justification de l'appellation principe d'orientation cognitif .....	174
2- Les indices jurisprudentiels favorables à son utilisation.....	175
a- Présomptions-concepts, principes et sources du droit .....	175
b- Présomptions-preuves et « principes généraux » au sens de la jurisprudence européenne.....	176
c- Le principe de la présomption d'innocence.....	178
§ 2- Des convergences concrètes .....	179
A- Cycle présomptif.....	179
1- L'existence d'interférences intracatégorielles .....	180
a- Exemples d'interférences intracatégorielles .....	180
b- Explications des interférences intracatégorielles.....	183
i- Explications subjectives.....	183
ii- Explications objectives .....	184
2- L'existence de liens interprésomptifs.....	187

RELECTURE DU DROIT DES PRÉSOMPTIONS

a- L'autogénération présomptive.....	187
b- L'imbrication présomptive.....	189
B- Equilibre présomptif.....	191
C- Echelles présomptives.....	194
1- De simples variations de degré.....	194
a- Probabilité, expérience et volonté : un dosage subtil mais déterminant.....	195
b- La limite à la diversité présomptive : la fiction.....	196
i- Des points communs indéniables.....	197
ii- D'inaltérables différences.....	198
2- Un mode de construction unique.....	199

**PARTIE II**  
**REVALORISATION DU RÔLE DES PRÉSOMPTIONS**

TITRE I  
FACTEUR DE COHÉSION

**CHAPITRE 1**

<b>UNE TECHNIQUE DE RÉALISATION.....</b>	<b>213</b>
<i>Section 1- Réalisation par la connaissance.....</i>	<i>215</i>
§ 1- Transcendance cognitive.....	216
A- Le dépassement de la probabilité.....	216
1- La consécration européenne des liens unissant présomption et probabilité ...	216
a- Les statistiques, assises potentielles des présomptions de discrimination.....	216
b- Le reflet de la proximité globale entre présomption et probabilité....	218
2- L'impossible assimilation de la présomption à la probabilité.....	220
a- Absence d'adéquation parfaite entre les deux notions.....	220
b- La présomption, une probabilité effective.....	222
B- Le dépassement du paradigme probatoire.....	224
1- Le dépassement du paradigme rétrospectif de la preuve : la connaissance du futur.....	225
a- Les présomptions de risque de traitements contraires à l'article 3 de la CEDH, exemples de présomptions prospectives.....	225
b- L'adaptation du modèle présomptif à une activité prospective.....	227
2- Le dépassement du paradigme concret de la preuve : la connaissance de l'abstrait.....	228
a- Les présomptions européennes concernant la nature humaine, exemples de présomptions spéculatives.....	228
b- L'adaptation du modèle présomptif à une activité spéculative.....	229
§ 2- Neutralité cognitive.....	230
A- Une neutralité fonctionnelle.....	231
B- Une neutralité originellement altérée.....	232

TABLE DES MATIÈRES

1- La présomption, expression d'une faveur selon la jurisprudence européenne.....	232
2- Une manifestation de la « polyvalence des techniques ».....	234
<i>Section 2- Réalisation par le raisonnement.....</i>	<i>235</i>
§1- Les présomptions antérieures au travail interprétatif.....	235
A- Les présomptions de rationalité.....	236
B- La précompréhension.....	236
1- Un processus de type présomptif.....	236
2- L'exemple de la précompréhension de la CEDH : « in dubio pro libertate ».....	237
§ 2- Les présomptions liées à l'interprétation « effectuant ».....	238
A- Analyse des rapports entre présomption et interprétation.....	238
1- L'apparente antinomie entre présomption et interprétation.....	238
2- L'utilisation des présomptions-concepts par le juge à des fins interprétatives.....	240
a- La présomption-concept, moyen idéal de pallier les insuffisances du droit positif.....	240
b- La présomption-concept, moyen efficace de développer le contenu de la CEDH.....	241
B- La formulation d'une relation métajuridique.....	242
1- Le traitement du doute.....	243
2- Je présume, donc je suis.....	244
<b>CHAPITRE 2</b>	
<b>UNE TECHNIQUE DE RÉGULATION.....</b>	<b>247</b>
<i>Section 1- La validation européenne de la thèse de DEMOGUE.....</i>	<i>249</i>
§ 1- La vigueur renouvelée des présomptions au service de la sécurité statique... ..	249
A- Des présomptions traditionnellement timides.....	249
1- La présomption de conformité de l'état de fait à l'état de droit, cœur de la sécurité statique.....	249
2- Les extensions potentielles de cette présomption.....	250
B- Des présomptions hardies en droit européen des droits de l'Homme.....	252
1- La présomption régulatrice d'existence des voies de recours internes ....	252
2- La présomption régulatrice d'équivalence de la protection des droits fondamentaux par le droit de l'Union européenne et par le droit de la CEDH.....	255
§ 2- La clarification de l'activité régulatrice des présomptions au service de la sécurité statique.....	261
A- La régulation comme logique simplificatrice.....	261
B- La régulation comme source d'harmonie artificielle.....	264
C- La régulation comme cohésion ciblée : de la cohésion du système à la coordination des ordres.....	265

RELECTURE DU DROIT DES PRÉSOMPTIONS

<i>Section 2- Un risque de retenue judiciaire</i> .....	268
§ 1- Les présomptions européennes engendrées par le principe de subsidiarité, limites au contrôle européen.....	268
A- La marge nationale d'appréciation, source de présomptions allégeant le contrôle de proportionnalité.....	268
B- La présomption de régularité dans l'établissement national des faits.....	270
§ 2- L'admission des présomptions nationales en matière répressive, signe d'un contrôle européen limité.....	272
A- Une jurisprudence constante favorable aux présomptions nationales en matière répressive.....	273
1- Les décisions annonciatrices.....	273
2- Les arrêts fondateurs.....	274
3- La confirmation ultérieure.....	275
B- Appréciation critique de la jurisprudence favorable aux présomptions nationales en matière répressive.....	280
1- Justification pratique.....	280
2- Justification théorique.....	282

TITRE 2

FACTEUR D'ÉVOLUTION

CHAPITRE 1

LA CONTRIBUTION DES PRÉSOMPTIONS À L'INTERPRÉTATION

<b>PROGRESSISTE</b> .....	289
<i>Section 1- Une contribution doublement décisive</i> .....	290
§ 1- Les présomptions, outils d'effectivité de la protection des individus.....	290
A- Le renforcement général de la protection des droits fondamentaux.....	290
1- Le rééquilibrage probatoire du contentieux au profit des requérants.....	290
a- L'établissement des faits.....	291
b- Le constat de violation.....	296
2- Les avancées procédurales encadrant la violation alléguée.....	302
a- Victime présumée.....	302
b- Dommage moral présumé.....	305
B- Le renforcement particulier de la protection des personnes vulnérables.....	309
1- Le recours à des présomptions de vulnérabilité.....	309
a- Un recours traditionnel.....	309
b- Un recours renouvelé.....	310
2- L'utilisation des présomptions en faveur des personnes vulnérables.....	314
a- Un courant présomptif classique favorable aux personnes vulnérables.....	314
b- Un nouvel élan grâce à la jurisprudence européenne.....	315
i- Un faisceau de présomptions protégeant les personnes vulnérables.....	315
ii- La situation de sujétion, cœur de la protection présomptive des personnes vulnérables.....	318

TABLE DES MATIÈRES

§ 2- Les présomptions, outils didactiques à l'égard des Etats contractants .....	320
A- Les origines de l'impact didactique de la présomption .....	321
1- La dialectique présomptive.....	321
2- Le caractère performatif de la présomption .....	322
B- Illustrations particulières de l'impact didactique des présomptions .....	324
1- Les présomptions de bien-fondé des allégations, sanctions de la passivité étatique.....	324
2- Les présomptions liées à l'existence d'une pratique administrative, source de réformes structurelles .....	327
3- Les potentialités des présomptions de connivence .....	329
<i>Section 2- Une contribution indissociable d'un encadrement des présomptions .....</i>	<i>332</i>
§1- L'exigence de réfragabilité .....	333
A- Une limite aux potentielles déviances présomptives.....	333
1- Les dangers de l'irréfragabilité.....	333
2- Le rejet de l'irréfragabilité.....	335
a- Un rejet récurrent .....	335
b- Un rejet parfois nuancé .....	337
i- L'exemple de la présomption de paternité .....	337
ii- L'exemple des présomptions de responsabilité en matière douanière.....	341
B- L'article 13 de la CEDH, censeur en puissance des présomptions irréfragables.....	343
1- L'inadaptation du principe de proportionnalité pour contrôler la réfragabilité présomptive.....	343
2- La recherche d'un fondement conventionnel au contrôle de la réfragabilité.....	344
§ 2- Un pouvoir d'appréciation du juge .....	347
A- Un pouvoir d'appréciation traditionnellement limité.....	347
B- Une exigence à part entière en droit de la CEDH .....	349
<b>CHAPITRE 2</b>	
<b>LA DÉCOUVERTE DE LA LÉGITIMITÉ DES PRÉSOMPTIONS .....</b>	<b>355</b>
<i>Section 1- La légitimité, critère de sublimation du droit des présomptions .....</i>	<i>356</i>
§ 1- L'exclusion européenne des présomptions illégitimes.....	357
A- L'exemple du rejet des présomptions de renonciation à un droit.....	357
1- La problématique des présomptions de renonciation.....	357
2- Les modalités du rejet des présomptions de renonciation.....	358
B- Une exclusion exceptionnelle .....	362
§ 2- La suppression française des présomptions illégitimes.....	366
A- L'abrogation des présomptions d'interposition de personnes de l'article 1100 du Code civil.....	367
B- La fin des présomptions de survie découlant de la théorie des comourants ..	368
C- La disparition progressive de la présomption de représentativité des syndicats.....	370



RELECTURE DU DROIT DES PRÉSOMPTIONS

<i>Section 2- La légitimité, source de pérennité du droit des présomptions</i> .....	371
§ 1- De la légitimité à l'adhésion .....	371
A- La légitimité par la normalisation .....	371
B- La présomption, mécanisme de légitimation.....	374
1- La présomption, base juridique d'une espérance légitime .....	374
2- La légitimité présomptive, une légitimité communicative.....	375
§ 2- De la légitimité à l'utilité .....	376
A- L'appréciation casuistique de l'utilité présomptive .....	376
B- L'appréciation globale de l'utilité présomptive .....	376

CONCLUSION GÉNÉRALE

<i>Annexe</i> .....	389
Annexe 1- Tableau comparatif des différentes présomptions .....	389
Annexe 2- Triangle juridique figurant la trinité présomptive.....	390
Annexe 3- Passage du connu à l'inconnu dans les présomptions de responsabilité sur le fondement des articles 2 et 3 de la CEDH.....	390
Annexe 4- Cycle présomptif : symbole des chevauchements et interférences entre les trois catégories de présomptions .....	391
Annexe 5- Imbrication et autogénération présomptive : l'exemple des présomptions liées aux privations de liberté .....	392
Annexe 6- Equilibre présomptif. Balance présomptive : jeu de freins et contrepois entre des présomptions-postulats et des présomptions- preuves antagonistes.....	392
<i>Index</i> .....	393
<i>Bibliographie</i> .....	397
Ouvrages généraux, Cours, Dictionnaires, Manuels, Traités .....	397
Ouvrages spéciaux, Thèses, Monographie, Ouvrages collectifs, Actes de colloques.....	398
Ouvrages extrajuridiques : Oeuvres philosophiques, Œuvres littéraires, etc.....	402
Articles.....	403
Rapports, Avis et Autres documents .....	411
<i>Jurisprudence</i> .....	411
Jurisprudence européenne .....	411
Commission EDH.....	411
Décisions .....	411
Rapports .....	412
Cour EDH.....	412
Arrêts.....	412
Décisions .....	423

TABLE DES MATIÈRES

<i>Jurisprudence française</i> .....	424
<i>Jurisprudence administrative</i>	
TA .....	424
CAA .....	424
CE .....	424
<i>Jurisprudence judiciaire</i> .....	424
TGI .....	424
Cour d'appel .....	424
Cour de cassation .....	424
 TABLE DES MATIÈRES .....	 427