
Sommaire

| | |
|--|-----|
| Préface | 5 |
| Table des matières | 9 |
| Liste des abréviations | 19 |
| | |
| GIUSEP NAY, <i>Président du Tribunal fédéral, Lausanne</i> | |
| La loi sur le Tribunal fédéral dans le contexte de la réforme de la justice | 23 |
| | |
| NICOLAS JEANDIN, <i>Avocat, Professeur à l'Université de Genève</i> | |
| Les dispositions générales de la LTF | 45 |
| | |
| FABIENNE HOHL, <i>Juge au Tribunal fédéral</i> | |
| Le recours en matière civile selon la Loi sur le Tribunal fédéral du 17 juin 2005 | 73 |
| | |
| YVAN JEANNERET, <i>Professeur à l'Université de Neuchâtel, Avocat au barreau de Genève</i> | |
| ROBERT ROTH, <i>Doyen de la Faculté de droit de Genève</i> | |
| Le recours en matière pénale | 111 |
| | |
| FRANÇOIS BELLANGER, <i>Professeur à l'Université de Genève, Avocat</i> | |
| Le recours en matière de droit public | 135 |
| | |
| ANDREAS AUER, <i>Professeur à l'Université de Genève</i> | |
| Le recours constitutionnel – <i>terra incognita</i> | 159 |
| | |
| Bibliographie | 183 |

Table des matières

| | |
|------------------------------|----|
| Préface | 5 |
| Sommaire | 7 |
| Table des matières | 9 |
| Liste des abréviations | 17 |

GIUSEP NAY

| | |
|--|----|
| La loi sur le Tribunal fédéral dans le contexte de la réforme de la justice | 21 |
| Introduction | 21 |
| 1. Les accents de la réforme de la justice | 21 |
| 2. Les objectifs de la révision totale de l'organisation judiciaire fédérale | 23 |
| 3. L'absence d'une juridiction constitutionnelle impérative pour les lois fédérales | 25 |
| 4. La mise en œuvre transitoire de la garantie de l'accès au juge par le Tribunal fédéral | 26 |
| 5. La qualité pour recourir en particulier pour soulever des griefs relatifs à l'arbitraire et à l'égalité de traitement | 28 |
| 5.1 En matière de droit public | 29 |
| 5.2 En matière civile et pénale ainsi que dans le cadre du recours constitutionnel subsidiaire | 29 |
| 5.3 La volonté de la Constitution et le droit de procédure | 31 |
| 5.4 Conséquences tirées de la garantie de l'accès au juge | 32 |
| 6. La motivation du recours et l'étendue du pouvoir d'examen | 33 |
| 6.1 L'obligation d'énoncer et de motiver les griefs et l'application d'office du droit | 33 |
| 6.2 Le pouvoir d'examen limité à l'arbitraire – un problème de droit matériel | 34 |
| 6.3 Reprise des faits de l'autorité précédente | 35 |
| 7. Sauvegarde du bon fonctionnement et de l'indépendance de la Cour suprême | 36 |
| 7.1 Le nombre réduit de postes de juges | 36 |
| 7.2 L'évolution depuis 1978 | 36 |
| 7.3 Mesures visant à maîtriser le nombre croissant d'affaires | 37 |
| 7.4 Limites de ces mesures | 38 |
| 7.5 Perspectives et limites d'un controlling | 39 |

NICOLAS JEANDIN

| | |
|--|----|
| Les dispositions générales de la LTF | 43 |
| I. Introduction | 43 |
| II. Les écritures | 44 |
| A. Généralités | 44 |
| B. Les mandataires autorisés, cas échéant désignés | 45 |
| C. La langue utilisée | 47 |
| D. Motifs et moyens de recours ; obligation de motiver | 47 |
| E. La transmission électronique | 50 |
| F. Possibilité de compléter ? Echanges d'écritures ? | 51 |
| III. Les délais | 52 |
| A. Les délais de recours | 52 |
| B. La détermination du <i>dies ad quem</i> | 53 |
| C. Prolongation et restitution | 54 |
| D. L'observation du délai | 55 |
| IV. La détermination de la valeur litigieuse | 56 |
| V. Le déroulement de la procédure | 57 |
| A. Le juge instructeur | 57 |
| B. La récusation | 58 |
| C. Effet suspensif et mesures provisionnelles | 58 |
| D. La procédure probatoire | 59 |
| E. La procédure de jugement | 60 |
| F. La procédure simplifiée | 61 |
| VI. Les frais | 62 |
| A. L'avance des frais judiciaires présumés et des débours | 62 |
| B. Le calcul de l'émolument judiciaire | 63 |
| C. Le recouvrement des frais judiciaires et l'allocation de dépens | 64 |
| D. L'assistance judiciaire | 64 |
| VII. Le Tribunal fédéral statuant en instance unique | 64 |
| VIII. Révision, interprétation et rectification | 65 |
| IX. Dispositions finales et droit transitoire | 66 |
| X. Conclusion | 68 |

FABIENNE HOHL

Le recours en matière civile selon la Loi sur le Tribunal fédéral du 17 juin 2005

| | |
|---|----|
| | 71 |
| Avant-propos | 71 |
| I. Généralités | 71 |
| A. Du projet de la Commission d'experts à la LTF | 71 |
| B. La notion de matière civile | 72 |
| C. Les deux voies de recours pour les affaires civiles et leur articulation | 73 |
| 1. Les deux voies de recours | 73 |
| 2. L'articulation des deux voies de recours | 74 |
| a) Le critère de délimitation : la nature de l'affaire et la valeur litigieuse | 74 |
| b) La question juridique de principe | 75 |
| D. Les caractéristiques communes des deux voies de recours | 76 |
| 1. Les différentes caractéristiques communes | 76 |
| 2. Des voies de recours « unifiées » | 76 |
| 3. Des voies de recours non suspensives (extraordinaires) | 77 |
| 4. Des voies de recours imparfaites | 77 |
| 5. Des voies de réforme | 78 |
| 6. Des voies de recours sans nova | 78 |
| 7. Des voies sans recours joint | 78 |
| 8. Des voies de recours avec force attractive | 78 |
| E. Les principales différences entre les deux voies de recours | 78 |
| 1. Les motifs recevables (étendue horizontale) | 78 |
| 2. Le pouvoir d'instruction du Tribunal fédéral | 79 |
| 3. La profondeur du contrôle (étendue verticale) | 79 |
| a) Le contrôle des faits | 79 |
| b) Le contrôle du droit matériel | 79 |
| 4. Exemple | 79 |
| a) Les violations du droit civil matériel | 80 |
| b) Les griefs de fait | 81 |
| II. Le recours en matière civile | 81 |
| A. La notion, le but et les formes | 81 |
| 1. La notion et le but | 81 |
| 2. Les différentes formes du recours en matière civile | 81 |

| | |
|---|----|
| B. Les conditions de recevabilité du recours en matière civile | 82 |
| 1. Pour les affaires civiles proprement dites | 82 |
| a) L'objet du recours | 82 |
| b) La valeur litigieuse | 83 |
| c) Les autorités précédentes | 83 |
| d) La qualité pour recourir | 84 |
| e) Les décisions sujettes à recours | 85 |
| i) Les décisions finales, partielles ou incidentes | 85 |
| ii) La décision finale (art. 90 LTF) | 86 |
| iii) La décision partielle (art. 91 LTF) | 87 |
| iv) La décision préjudicielle et incidente concernant la compétence et la demande de récusation (art. 92 LTF) | 87 |
| v) Les autres décisions préjudicielles et incidentes (art. 93 LTF) | 88 |
| vi) Le déni de justice et le retard injustifié (art. 94 LTF) | 88 |
| f) Le délai de recours | 89 |
| 2. Pour les affaires de la LP | 89 |
| a) La notion | 89 |
| b) Les affaires de la compétence du juge | 90 |
| i) La valeur litigieuse | 90 |
| ii) La qualité pour recourir | 90 |
| iii) Les décisions finales, partielles et incidentes | 90 |
| iv) Le délai de recours | 90 |
| c) Les décisions de l'autorité cantonale de surveillance | 90 |
| i) La dispense de valeur litigieuse | 91 |
| ii) Les autorités précédentes | 91 |
| iii) La qualité pour recourir | 91 |
| iv) Les décisions finales, partielles ou incidentes | 91 |
| v) Le délai de recours | 92 |
| vi) Une décision à trois juges | 92 |
| 3. Pour les affaires de droit public dans des matières connexes au droit civil | 92 |
| a) Les affaires de droit public connexes | 92 |
| b) La valeur litigieuse des affaires de droit public connexes | 92 |
| c) Les autorités précédentes | 93 |
| d) La qualité pour recourir dans les affaires de droit public connexes | 93 |
| 4. Pour les mesures provisionnelles | 93 |
| a) L'art. 98 LTF | 93 |

| | |
|--|-----|
| b) La notion de mesures provisionnelles | 94 |
| c) Les décisions finales et incidentes | 94 |
| d) Le pouvoir d'examen limité à la violation des droits constitutionnels | 94 |
| e) Les fêtes et suspensions | 95 |
| 5. Pour les affaires d'arbitrage international | 95 |
| C. Les motifs recevables et les exigences de motivation du mémoire de recours en matière civile | 95 |
| 1. Les motifs recevables dans le recours en matière civile | 95 |
| a) Le système | 95 |
| b) Les différents motifs | 96 |
| c) La critique des faits en particulier | 97 |
| d) L'interdiction de présenter des faits et moyens de preuve nouveaux | 98 |
| 2. Les exigences de motivation du mémoire de recours en matière civile | 99 |
| a) Les principes applicables à la motivation des griefs | 99 |
| b) Les conclusions et motifs du mémoire de recours | 100 |
| III. Conclusion | 101 |
| Annexe 1 | 102 |
| Annexe 2 | 103 |
| Annexe 3 | 104 |
| Annexe 4 | 105 |
| Annexe 5 | 106 |
| Annexe 6 | 107 |

YVAN JEANNERET / ROBERT ROTH

| | |
|--|-----|
| Le recours en matière pénale | 109 |
| I. Introduction | 109 |
| II. Les décisions susceptibles de recours | 110 |
| A. Une décision en « matière pénale » | 110 |
| 1. En général (art. 78 al. 1 LTF) | 110 |
| 2. L'exécution des peines et des mesures (art. 78 al. 2 lit. b LTF) | 111 |
| 3. Les prétentions civiles (art. 78 al. 2 lit. a LTF) | 111 |
| 4. Exceptions (art. 79 et 86 al. 1 lit. b LTF) | 113 |
| B. Une décision rendue en dernière instance (art. 80 LTF) | 114 |

| | |
|---|-----|
| C. Les différentes catégories de décisions | 114 |
| 1. Les décisions finales (art. 90 LTF) | 114 |
| 2. Les décisions partielles (art. 91 LTF) | 115 |
| 3. Les décisions préjudicielles et incidentes relatives à la compétence et à la récusation (art. 92 LTF) | 115 |
| 4. Les autres décisions préjudicielles et incidentes (art. 93 LTF) | 115 |
| 5. Le défaut de décision (art. 94 LTF) | 116 |
| III. La qualité pour recourir | 116 |
| A. Les conditions générales | 116 |
| 1. La participation à la procédure (art. 81 al. 1 lit. a LTF) | 117 |
| 2. L'intérêt juridique (art. 81 al. 1 lit. b LTF) | 117 |
| B. Les personnes notamment admises à agir (art. 81 al. 1 lit. b ch. 1 LTF) | 118 |
| 1. L'accusé (art. 81 al. 1 lit. b ch. 1 LTF) | 118 |
| 2. Le représentant légal de l'accusé (art. 81 al. 1 lit. b ch. 2 LTF) | 118 |
| 3. L'accusateur public (art. 81 al. 1 lit. b ch. 3 et al. 2 LTF) | 119 |
| 4. L'accusateur privé (art. 81 al. 1 lit. b ch. 4 LTF) | 120 |
| 5. La victime (art. 81 al. 1 lit. b ch. 5 LTF) | 120 |
| 6. Le plaignant (art. 81 al. 1 lit. b ch. 6 LTF) | 120 |
| 7. Les autorités fédérales (art. 81 al. 3 LTF) | 120 |
| 8. Autres? | 121 |
| IV. Les griefs | 122 |
| A. De droit (art. 95 LTF) | 122 |
| 1. Le droit fédéral | 122 |
| 2. Le droit international | 123 |
| 3. Le droit constitutionnel cantonal. Et le reste du droit cantonal? | 123 |
| 4. Le droit intercantonal | 124 |
| 5. Le cas particulier des mesures provisionnelles (art. 98 LTF) | 124 |
| B. De fait (art. 97-105 al. 2 LTF) | 125 |
| C. L'obligation de motiver (art. 42 al. 3 et 106 LTF) | 126 |
| V. Le délai de recours (art. 100 LTF) | 126 |
| VI. L'effet suspensif (art. 103 LTF) | 127 |
| VII. Le pouvoir d'examen (art. 105-106 LTF) | 127 |
| VIII. La portée de l'arrêt (art. 107 LTF) | 128 |
| IX. La révision (art. 121 ss LTF) | 129 |

| | |
|--|-----|
| X. Le recours constitutionnel subsidiaire (art. 113-119 LTF) | 129 |
| XI. Le droit transitoire (art. 132 LTF) | 129 |
| XII. Incidences sur le droit cantonal | 130 |
| XIII. Conclusion | 132 |

FRANÇOIS BELLANGER

| | |
|---|------------|
| Le recours en matière de droit public | 133 |
| I. Introduction | 133 |
| II. Les actes attaquables | 135 |
| A. L'objet du recours | 135 |
| 1. Les décisions rendues dans les causes de droit public | 135 |
| a. La notion de décision au sens de l'article 82, lettre a, LTF | 135 |
| b. Une décision fondée sur le droit public fédéral ou cantonal | 137 |
| ba. Les décisions finales | 138 |
| bb. Les décisions partielles | 138 |
| bc. Les décisions préjudicielles et incidentes | 138 |
| bd. L'absence de décision | 139 |
| c. La décision émane d'une des autorités visées à l'article 86, alinéa 1, LTF | 140 |
| 2. Les actes normatifs cantonaux | 141 |
| 3. Les actes relatifs aux droits politiques | 141 |
| B. Les exceptions | 142 |
| C. La valeur litigieuse | 144 |
| D. La subsidiarité | 145 |
| III. La qualité pour recourir | 146 |
| A. Le recours contre une décision | 146 |
| 1. La qualité pour recourir des parties à la décision contestée et d'éventuels tiers | 147 |
| 2. La qualité pour recourir des autorités ou d'autres personnes et organisations | 150 |
| B. Le recours contre un acte normatif | 152 |
| C. Le recours en matière de droits politiques | 152 |
| IV. Les motifs de recours | 153 |
| V. Le sort du recours | 155 |
| VI. Conclusion | 155 |

ANDREAS AUER

| | |
|--|---------|
| Le recours constitutionnel – <i>terra incognita</i> | 157 |
| I. Introduction | 157 |
| II. Les deux ou trois choses que l'on sait d'elle... .. | 157 |
| A. La finalité | 157 |
| B. L'objet | 159 |
| C. La subsidiarité | 160 |
| III. ... et les autres que l'on ignore | 161 |
| A. La paternité | 161 |
| B. Le nom | 163 |
| C. Le principe d'ouverture | 164 |
| D. La nature juridique | 166 |
| E. Le grief | 169 |
| F. Le principe d'allégation | 171 |
| G. La question juridique de principe | 173 |
| H. L'intérêt juridique | 175 |
| I. Le pouvoir de décision | 179 |
| IV. Conclusion | 180 |
| Bibliographie | 181 |