

Les juges européens face aux migrations

The European Judges Faced with Migrations

Julie Ferrero et Kiara Neri (dir.)



NEMESIS

A large, white, stylized letter 'A' logo for Anthemis.

ANTHEMIS

Table des matières

	PAGES
Préface	9
Julie FERRERO et Kiara NERI	

I^{re} PARTIE

LA COMPÉTENCE DES JUGES EUROPÉENS

PART I

THE COMPETENCES OF EUROPEAN JUDGES

The European Union and the Protection of Human Rights at Sea: Is There a Role for the Court of Justice of the European Union?	15
Gabriela A. OANTA	
I. The Court of Justice of the European Union and Considerations of Humanity at Sea.	17
A. REFERENCES TO HUMAN RIGHTS IN EUROPEAN UNION PRIMARY LAW	17
B. JURISDICTION OF THE COURT OF JUSTICE OF THE EUROPEAN UNION IN THE FIELD OF HUMAN RIGHTS AT SEA	18
II. Analysis of the Incipient Attention Paid by the Court of Justice of the European Union to Respect for Human Rights at Sea	24
A. ACTIONS FOR ANNULMENT.	24
B. ACTIONS FOR FAILURE TO FULFIL OBLIGATIONS	31
C. REQUESTS FOR A PRELIMINARY RULING	34
Final Considerations	39

Les frontières multiples et complexes du contentieux des migrations : dualisme juridictionnel et spécialisation des juges en France 41

Thibaut FLEURY GRAFF

- I. Clarté des principes de répartition des compétences entre les ordres juridictionnels judiciaire et administratif** 42
 - A. PRINCIPES FONDANT LA COMPÉTENCE DU JUGE ADMINISTRATIF 43
 - B. PRINCIPES FONDANT LA COMPÉTENCE DU JUGE JUDICIAIRE 46
- II. Conséquences et complexités du dualisme juridictionnel** 50
 - A. COMPLEXITÉ DE LA CONCILIATION ENTRE L'ORDRE ADMINISTRATIF ET L'ORDRE JUDICIAIRE. 51
 - B. COMPLEXITÉ DE LA CONCILIATION AU SEIN DE CHAQUE ORDRE JURIDICTIONNEL 54

Achievements and Failures of the CJEU Case Law on the Protection of Fundamental Rights against the Criminalisation of Migration 59

Roberto ANGRISANI

- Introduction** 59
- I. The Impact of the CJEU's Case Law on National Criminal Law Provisions on Migration** 61
 - A. THE QUIESCENCE OF NORMS INCOMPATIBLE WITH EUROPEAN UNION LAW 62
 - 1. The Impact of the El Dridi Ruling on Legal Practitioners 62
 - 2. Non-application of Domestic Law as a Means of Resolving Antinomies 64
 - 3. The Limits of the Mechanism of Non-application of Domestic Law. 65
 - B. REPEAL OF NORMS INCOMPATIBLE WITH EUROPEAN UNION LAW. 66
- II. Redefining the Boundaries between Administrative Law and National Criminal Law in Migration Matters according to the Principles Established by the Court of Justice of the European Union.** 68
 - A. ADMINISTRATIVE LAW ON MIGRATION CANNOT BE WITHOUT FUNDAMENTAL RIGHTS 69

B. TOWARDS A EUROPEAN IMMIGRATION CODE?	72
1. The Unfinished Attempts	72
2. Legitimate Concerns.	74
3. An Immediately Applicable Solution	75
Conclusion	78

II^e PARTIE

LES MÉTHODES DES JUGES EUROPÉENS

PART II

THE METHODS OF EUROPEAN JUDGES

The Case Law of the European Court of Human Rights in front of the French National Court of Asylum	83
Hélène RASPAIL	

I. Consideration for the Case Law of the European Court as a Matter of General Influence	86
A. THE FORM OF THE DECISION	86
B. THE MERITS	90
II. Authority of European Court's Decision in front of the French National Court of Asylum	92

La vulnérabilité est dans l'œil de celui qui regarde – La Cour européenne des droits de l'homme et le demandeur d'asile.	97
Julie FERRERO	

I. La construction d'une distinction : l'identification du migrant et du demandeur d'asile.	100
A. LA CATÉGORIE GÉNÉRIQUE DU «MIGRANT»	100
1. Le caractère volontaire de la migration irrégulière comme critère d'identification	100
2. Le recours à la dignité comme fondement de l'appréhen- sion du migrant	102

B.	LE « GROUPE VULNÉRABLE » DES DEMANDEURS D'ASILE	104
1.	La mobilisation de la vulnérabilité comme fondement de l'appréhension du demandeur d'asile	104
2.	L'expérience traumatique comme critère d'identification	107
II.	Les conséquences de la distinction : une protection différenciée	109
A.	LA PROTECTION RENFORCÉE DU DEMANDEUR D'ASILE	109
1.	La restriction de la marge d'appréciation nationale	110
2.	Le développement des obligations étatiques	111
B.	LA PROTECTION RÉSIDUELLE DU MIGRANT	115
1.	Le contenu minimal de la protection du migrant en situation irrégulière	115
2.	La vulnérabilité exceptionnelle du migrant en situation irrégulière	116
 Remarques sur la notion de crédibilité dans le contentieux de l'asile		 119
Pierre-François LAVAL		
I.	Crédibilité et traitement de la demande d'asile	121
II.	L'influence de la jurisprudence européenne des droits de l'homme en matière de crédibilité	125
III.	Focus sur la place de la crédibilité dans la détermination de l'orientation sexuelle	131
 La prise en considération des normes internationales de <i>soft law</i> dans l'interprétation de la réglementation applicable au phénomène migratoire en Europe		 135
Silviana COCAN		
1.	L'interprétation globale par contextualisation normative du phénomène migratoire au regard des normes de <i>soft law</i>	142
2.	L'interprétation globale par contextualisation systémique du phénomène migratoire au regard des sources externes	149

**Le contrôle de proportionnalité par les juges européens :
une convergence visible sur les questions migratoires . . .** 157

Tania RACHO

- I. La convergence jurisprudentielle à partir du droit
de l'Union européenne** 160
 - A. UN CONTRÔLE DE PROPORTIONNALITÉ D'AVANTAGE
CONCEPTUALISÉ PAR LE JUGE DE L'UNION 161
 - B. UNE CONVERGENCE DANS LES CONSIDÉRATIONS LIÉES AU
RESPECT DE LA VIE PRIVÉE ET FAMILIALE DES RESSORTISSANTS
D'ÉTAT TIERS. 164
- II. La convergence évidente à partir des décisions de la Cour
européenne des droits de l'homme.** 168
 - A. L'EXPERTISE DE LA COUR EUROPÉENNE DES DROITS DE L'HOMME
EN MATIÈRE DE MESURES DE RÉTENTION 168
 - B. L'ABSENCE DE CONTRÔLE DE PROPORTIONNALITÉ DANS LES CAS
LES PLUS GRAVES. 172
- Conclusion** 174

**L'interprétation des « agissements contraires aux buts
et aux principes des Nations Unies » de l'article 1-F-c
de la Convention de Genève par le juge français :
étude d'un renvoi à la Charte des Nations Unies** 177

Delphine BURRIEZ

- I. Un renvoi ayant pour objet les obligations internationales
de l'État** 182
 - A. L'EXCLUSION DES MEMBRES D'UN RÉGIME AYANT COMMIS
DES VIOLATIONS GRAVES ET RÉPÉTÉES DES DROITS DE L'HOMME. 184
 - B. L'EXCLUSION LIMITÉE AUX PERSONNES EXERÇANT LE POUVOIR
ÉTATIQUE 186
- II. Un renvoi ayant pour objet les objectifs des Nations unies. 189**
 - A. UNE EXCLUSION FONDÉE SUR LA QUALIFICATION OPÉRÉE
PAR LE CONSEIL DE SÉCURITÉ 190
 - B. L'EXCLUSION FONDÉE SUR UNE QUALIFICATION OPÉRÉE
PAR LE JUGE FRANÇAIS 194

III^e PARTIE
LA JURISPRUDENCE DES JUGES EUROPÉENS

PART III
THE JURISPRUDENCE OF EUROPEAN JUDGES

La pratique des refoulements « informels » aux frontières terrestres européennes : analyse jurisprudentielle	203
Ester DEL NONNO	
I. Décryptage des obligations juridiques des États en matière de refoulements informels	208
A. LA CONSTATATION D'UNE PRATIQUE DE VIOLATION SYSTÉMATIQUE DES DROITS DES MIGRANTS AUX FRONTIÈRES ITALO-SLOVÈNES	210
B. LA VIOLATION DU DROIT DE L'UNION DANS LE CADRE DES PROCÉDURES DE « REFOULEMENT ».	214
II. Recherche par les juges européens d'un équilibre entre la portée du principe de non-refoulement et l'exercice du pouvoir discrétionnaire de l'État	217
A. LA CLARIFICATION DU CHAMP D'APPLICATION DE LA DIRECTIVE « RETOUR » PAR LA C.J.U.E.	218
B. ANALYSE DES ORIENTATIONS JURISPRUDENTIELLES OPÉRÉES PAR LA COUR EUROPÉENNE DES DROITS DE L'HOMME DANS L'AFFAIRE <i>N.D. ET N.T. C. ESPAGNE</i>, FACE À LA PROCÉDURE DES « REFOULEMENTS SOMMAIRES » À LA FRONTIÈRE HISPANO-MAROCAINE.	221
 The Republic of North Macedonia and the Protection of Human Rights Guaranteed by the European Convention on Human Rights during the Migrant Crisis	 229
Elena MAKSIMOVA (IVANOVA)	
I. The Situation in the Field	231
II. Observed Violations of Human Rights Guaranteed by the European Convention on Human Rights	241

To Conclude – the Republic of North Macedonia in front of the European Court of Human Rights	248
The Hungarian Transit Zones in the European Courts’ Recent Case Law	255
Loïc ROBERT	
I. Introduction.	256
A. CONTEXT	256
B. LEGAL QUALIFICATION OF THE TRANSIT ZONES.	257
1. The Notion of Deprivation of Liberty in the Light of ECtHR Case Law	257
2. The Notion of Deprivation of Liberty from an EU Law Perspective.	258
II. CJEU and ECtHR: A Different Reading Grid, a Double Standard of Human Rights Protection	260
A. THE FACTS	260
B. THE LONG-DRAWN-OUT REASONING OF THE ECtHR GRAND CHAMBER IN ILIAS AND AHMED.	261
1. Chamber Judgment	261
2. Grand Chamber Judgment	262
C. THE SIMPLE REASONING OF THE CJEU IN THE FMS CASE LEADING TO ENHANCED PROTECTION UNDER EU LAW	266
III. CJEU and ECtHR: Could a “<i>dialogue des juges</i>” Lead to the Uniformisation of the Standard of Protection?	270
A. THE FACTS OF THE <i>RR AND OTHERS</i> CASE	270
B. FORMALLY, THE ECtHR DID NOT BREAK AWAY FROM ITS CASE LAW	271
C. IN FACT THE ECtHR DID TAKE THE FMS CASE INTO CONSIDERATION	273
Conclusion: Advocating a Virtuous Dialogue between the European Courts on Asylum Issues	274

The Increasing Significance of Public Order in the French Constitutional Council's Case Law on Migration 275

Louis IMBERT

- I. Constitutional Indeterminacy regarding the Status of Foreigners** 279
- II. Endorsing Extensive Immigration Powers Through Public Order** 282
- III. Loosening Constitutional Protection Through Public Order** 288
 - A. PUBLIC ORDER AND IMMIGRATION DETENTION 289
 - 1. Longer Detention Periods. 289
 - 2. New Detention Possibilities. 294
 - B. PUBLIC ORDER AND THE FIGHT AGAINST CRIME AND TERRORISM 298

Entre amplification et répétition : la convergence du contrôle des droits fondamentaux lors des transferts de demandeurs d'asile 303

Pierre AURIEL

- I. L'autonomie des juges du fond** 306
 - A. LA MARGINALITÉ PROCÉDURALE DU JUGE DE CASSATION 306
 - B. LA PRÉÉMINENCE DU JUGE DU FOND DANS LE CADRE D'UN CONTRÔLE CONCRET 310
- II. L'arrière-plan des jugements individuels** 316
 - A. L'AMPLIFICATION DES CAS INDIVIDUELS 316
 - B. LA RÉPÉTITION DES JUGEMENTS SINGULIERS 320

The Case Law of the CJEU on the Right to be Heard: The Return Directive (Directive 2008/115/EC) and the Procedures Directive (Directive 2013/32/EU) 325

Eileen SHEEHAN

- I. The Right to be Heard in Administrative Proceedings before the Authorities of the Member States is a General Principle of EU Law rather than a Right Protected by Article 41(2)(a) of the Charter** 326

II. The Content of the Right to be Heard as a General Principle of EU Law where the Applicable Legislation Does not Expressly Provide for Such a Procedural Requirement – Directive 2008/115	328
III. Consequences of a Breach of the Right to be Heard	331
IV. The Right to a Personal Interview under Directive 2013/32	333
V. The <i>Sacko Case</i>	335
VI. The <i>Addis Case</i>	337
Conclusion	340
« Les enfants du silence – “<i>Children of a Lesser God</i>” » : migrants et réfugiés au titre de la Convention européenne des droits de l’Homme	343
Paulo PINTO DE ALBUQUERQUE et Guillaume DARTIGUE	
Introduction	343
I. Les articles 3 et 5 : la prohibition de la torture et des traitements inhumains et dégradants et le droit à la liberté	344
A. ÉVALUATION DU RISQUE D’ATTEINTE AUX DROITS EN CAS D’ÉLOIGNEMENT	345
B. LES CONDITIONS DE DÉTENTION	347
C. LA MONTÉE DE LA « CRIMMIGRATION »	351
D. EXPULSION DES ÉTRANGERS GRAVEMENT MALADES	358
E. LES TRANSFERTS DE DUBLIN	364
II. L’article 8 : le droit au respect de la vie privée et familiale	366
A. LE DROIT À UNE VIE FAMILIALE	366
B. LE DROIT À LA NATIONALITÉ	371
III. L’interdiction de l’expulsion arbitraire et collective	374
A. LES EXPULSIONS ARBITRAIRES	375
B. LES EXPULSIONS COLLECTIVES	376
Conclusion	390