

Table des matières

Les auteurs	5
Sommaire	7
Avant-propos	11
PARTIE I	
L'accès aux juridictions supérieures	15
TITRE 1	
Approches générales	17
CHAPITRE I	
L'accès à la Cour de cassation de Belgique, en matière civile	19
Albert-L. FETTWEIS	
Introduction et considérations générales	19
A. Rappel de quelques principes sur la mission de la Cour de cassation	20
B. L'importance accrue de la mission jurisprudentielle de la Cour.....	21
C. Réflexions critiques sur la suppression de la collégialité en degré d'appel.....	22
D. La nécessité de préserver l'accès à la Cour de cassation.....	24
§ 1. Le coût d'un pourvoi en cassation en matière civile	25
A. Le droit de mise au rôle.....	25
B. L'obligation de signification du pourvoi aux défendeurs en cassation	29

C. L'état de frais et honoraires d'un avocat à la Cour.....	30
D. L'assistance judiciaire devant la Cour de cassation.....	32
E. Les dépens de l'instance en cassation.....	35
1. Ce que comprennent les dépens devant la Cour en matière civile	35
2. Une indemnité de procédure pour l'instance en cassation ?	36
§ 2. Le filtre à l'accès à la cassation que constitue le barreau de cassation.....	37
A. L'étendue du monopole des avocats à la Cour de cassation.....	37
B. Le monopole du barreau de cassation est-il un filtre utile et efficace ou un frein excessif à l'accès à la Cour de cassation ?	38
1. Difficulté de distinguer le fait et le droit et de maîtriser la technique de cassation.....	38
2. Nécessité d'avoir une connaissance approfondie de la jurisprudence de la Cour	40
3. Ce n'est pas par hasard que nos pays voisins ont adopté un barreau de cassation spécialisé, parfois récemment renforcé quant à l'étendue de son monopole.....	41
§ 3. La technique de cassation, et sa mise en œuvre par la Cour, peuvent-elles constituer un frein excessif à l'accès au juge de cassation en Belgique ?	45
 CHAPITRE 2	
L'accès à la Cour de cassation en matière civile : rapport français	47
Lucie MAYER	
§ 1. Un accès en principe limité aux questions de pur droit.....	50
A. La nécessité d'invoquer une contrariété à la règle de droit	51
B. L'accès à la Cour de cassation ponctuellement étendu aux questions de fait.....	53
§ 2. Un accès largement ouvert aux justiciables qui soumettent à la Cour de cassation une question de pur droit.....	57

CHAPITRE 3
L'accès au juge de cassation en droit italien 61
 Bruno SASSANI

CHAPITRE 4
L'accès à la révision allemande 75
 Stefan HUBER

Introduction 75

§ 1. **La situation sous le régime du Code de procédure civile allemand de 1877** 76

 A. Première idée pour limiter l'accès au recours en révision... 76

 B. Le montant du recours en révision comme critère de filtrage..... 77

§ 2. **Les tentatives de réforme** 78

 A. Le combat contre la surcharge de la Cour 78

 B. Introduction d'un nouveau critère pour l'accès à la révision 79

§ 3. **L'abandon de l'approche d'origine en 2002**..... 82

 A. L'objectif de la réforme et le lien entre la structure de l'appel et la structure de la révision 82

 B. Les modifications dans la loi 83

 C. Les effets en pratique 84

 D. Les caractéristiques stables de la révision..... 86

Conclusion 87

TITRE 2
 Approches spéciales 89

CHAPITRE UNIQUE
L'irrecevabilité du pourvoi en cassation et le filtre prévu par l'article 360-bis du Code de procédure civile..... 91
 Mariacarla GIORGETTI

§ 1. **La réforme législative** 91

§ 2. **Irrecevabilité ou absence de bien-fondé ?** 92

§ 3. L'irrecevabilité aux termes de l'article 360- <i>bis</i> , n° 1, du Code de procédure civile	95
§ 4. L'irrecevabilité aux termes de l'article 360- <i>bis</i> , n° 2	99
§ 5. Réflexions conclusives.....	101

PARTIE II

Office du juge et procédure devant les juridictions supérieures	103
--	-----

TITRE 1

L'office du juge de cassation.....	105
------------------------------------	-----

CHAPITRE I

Les cas d'ouverture à cassation en France : leur passé, leur présent et leur avenir	107
--	-----

Louis BORÉ

§ 1. Le flux	108
§ 2. Le reflux ?	114

CHAPITRE 2

Le relevé d'office par le juge de cassation français des moyens de droit conduisant à la cassation : un fondement introuvable	117
--	-----

Lucie MAYER

§ 1. Le fondement tiré de la mission propre de la Cour de cassation, juge de l'arrêt	120
§ 2. Le fondement tiré de la mission juridictionnelle de la Cour de cassation, juge de l'affaire.....	122

CHAPITRE 3

Plaidoyer pour le relevé d'office, en droit belge, des moyens de cassation en matière civile	129
---	-----

Jean-François VAN DROOGHENBROECK

CHAPITRE 4

Les pouvoirs d'office de la Cour de cassation dans le système italien	143
--	-----

Achille SALETTI et Francesca LOCATELLI

CHAPITRE 5

L'office du juge dans la révision allemande.....	157
Burkhard HESS, Stefan HUBER et Jens KLEINSCHMIDT	
§ 1. Genèse, composition et mission du Bundesgerichtshof.....	157
A. L'organisation du Bundesgerichtshof	157
1. Un bref regard historique.....	157
2. La composition du Bundesgerichtshof	159
3. Les avocats au Bundesgerichtshof.....	160
B. La procédure de révision : les vices susceptibles d'être invoqués.....	161
1. L'article 545 ZPO : Le contrôle de l'application de la loi.....	161
2. L'article 546 ZPO : La notion de violation de la loi	162
3. Le contexte processuel du contrôle exercé.....	163
§ 2. Le contrôle de la décision attaquée	163
A. Limites intérieures : <i>error in iudicando</i> et <i>error in procedendo</i>	164
1. Le régime particulier des vices de procédure.....	165
a. En général.....	165
b. Quant au lien de causalité entre le vice invoqué et le contenu de la décision attaquée.....	165
2. Les moyens de révision absolus (art. 547 ZPO)	166
B. Limites extérieures : question de droit et question de fait .	167
1. Origines et portée de la délimitation	167
2. Questions particulières : une tendance à élargir l'étendue du contrôle.....	169
a. Les notions juridiques indéterminées	169
b. Les conditions générales	171
c. L'interprétation d'une déclaration de volonté.....	172
d. Les maximes d'expérience	174
e. L'appréciation des faits par le juge du fond	174
C. Quelques conclusions préliminaires : tendances croisées ...	176
§ 3. La relation entre le juge et les parties.....	177
A. Le principe d'initiative et le principe dispositif.....	177

1. Le pourvoi en révision.....	177
2. Les limites des principes.....	178
B. Le principe de célérité.....	183
1. Le combat permanent contre l'encombrement de la Cour.....	183
2. L'introduction de nouvelles procédures rapides.....	183
§ 4. Conclusions.....	184

TITRE 2

Éclairages sur le formalisme de la procédure de cassation.....	185
--	-----

CHAPITRE I

Le formalisme dans la procédure de cassation en Belgique	187
---	-----

Dominique MOUGENOT et Jean-François VAN DROOGHENBROECK

Introduction : l'évolution du formalisme dans le Code judiciaire...	187
A. Le formalisme en matière de vices de forme (nullités).....	187
B. Le formalisme en matière de délais.....	188
C. Le formalisme en matière de vices de fond.....	189
D. Le formalisme dans l'interprétation et la rectification des jugements.....	191
E. L'accélération du phénomène de déformalisation : les lois « Pot-pourri »	192
1. Pot-pourri I.....	192
2. Pot-pourri VI.....	193
F. Bilan de l'évolution	194
§ 1. Heurs et malheurs du formalisme en procédure de cassation.	194
A. La théorie des nullités devant la Cour de cassation.....	194
1. Application par la Cour des principes généraux en cas de vice de forme.....	194
2. Vices de fond.....	198
3. L'écartement d'office des mémoires	199

B. Signature et paraphe d'un avocat à la Cour de cassation : plaidoyer pour l'application de l'article 863 du Code judiciaire	200
1. Exigence de signature d'un avocat à la Cour de cassation	200
a. Principe et sanction	200
b. Cas d'application	201
c. Exceptions	201
d. Pourvoi sur réquisition.....	203
2. L'irrecevabilité des écrits de procédure signés et télécopiés.....	206
a. Le paraphage des pièces jointes au pourvoi	207
b. Le secours de l'article 863 du Code judiciaire	208
C. (In)effectivité des accords de procédure devant la Cour de cassation	211
D. Exigence d'identification des dispositions légales violées...	214
1. Rigueur de la règle	214
2. Sobriété ou prudence ?	215
3. Un paradigme d'excès de formalisme, frappé d'indignité européenne	216
E. Exigence de précision du moyen	218
1. La règle.....	218
2. Moyen <i>vs</i> développements.....	218
3. Illustrations.....	221
F. Les pièces dont la production conditionne la recevabilité du moyen.....	223
G. La Cour de cassation et la procédure électronique	226

CHAPITRE 2

Le « syndrome du siège » et la solution du formalisme : une réponse italienne au problème de la surcharge de la Cour de cassation.....	231
---	------------

Bruno SASSANI

PARTIE III

Les arrêts des juridictions supérieures..... 243

TITRE 1

Les effets techniques des arrêts..... 245

CHAPITRE I

Les effets techniques des jugements de la Cour fédérale civile (Bundesgerichtshof)..... 247

Burkhard HESS

- § 1. Les constellations différentes..... 247
- § 2. Les normes pertinentes..... 248
 - A. Le rejet du pourvoi de la révision..... 248
 - B. La cassation du jugement attaqué et le renvoi de l'affaire à l'instance inférieure 248
 - C. La cassation du jugement attaqué et la décision finale par le Bundesgerichtshof 249
 - D. Quelques données statistiques 249
- § 3. Les effets des arrêts de rejet..... 250
 - A. Le rejet du pourvoi inadmissible 250
 - B. Le rejet du pourvoi manifestement infondé 250
 - C. Le pourvoi infondé..... 251
- § 4. Les effets des arrêts de cassation, liens avec les cours d'appel 252
 - A. Renvoi ou non devant la Cour de cassation 252
 - B. L'aptitude de la Cour à se prononcer sur le fond le cas échéant..... 254
- § 5. Conclusions 254

CHAPITRE 2

Les effets techniques des arrêts de la Cour de cassation..... 255

Louis BORÉ

- § 1. Les effets des arrêts de rejet..... 255
 - A. L'irrévocabilité de la décision attaquée..... 255
 - B. L'exécution de la décision attaquée..... 256

C. L'exécution des condamnations prononcées par la Cour de cassation	257
§ 2. Les effets des arrêts de cassation.....	257
A. L'étendue de la cassation quant aux parties.....	257
B. L'étendue de la cassation quant aux chefs du dispositif de la décision attaquée.....	258
C. La cassation par voie de conséquence.....	259
D. L'annulation des actes d'exécution de la décision cassée....	260
§ 3. La cassation avec et sans renvoi.....	262
A. La cassation ne laisse rien à juger	262
B. L'intérêt d'une bonne administration de la justice	263
C. Le choix de la juridiction de renvoi	265
D. Les recours contre la décision de la juridiction de renvoi..	266

CHAPITRE 3

Les effets techniques des arrêts du juge de cassation dans le système italien..... 267

Achille SALETTI et Giacomo FELLONI

CHAPITRE 4

Le renvoi après cassation en droit belge 287

Jean-François VAN DROOGHENBROECK

Introduction	287
§ 1. Le renvoi après cassation : principe et exceptions	289
A. La règle du renvoi et sa filiation constitutionnelle	289
B. Les cassations sans renvoi en matière répressive.....	292
C. Les cassations sans renvoi en matière disciplinaire.....	292
D. Les cassations sans renvoi en matière civile.....	293
1. Une jurisprudence cacophonique commandant l'intervention du législateur	293
2. La réforme « pot-pourri V » du 6 juillet 2017.....	300
3. Analyse critique et tentative de typologie des cassations sans renvoi autorisées par la réforme.....	302
a. Cassations sans renvoi « lorsqu'il ne reste rien à juger »	302

b.	Cassations sans renvoi lorsque la Cour met fin au litige par un motif de pur droit	307
c.	Cassation sans renvoi lorsque la bonne administration de la justice justifie que la Cour statue au fond ?	311
§ 2.	À qui renvoyer la cause après cassation ?	312
A.	La règle : l'extradition	312
B.	Les exceptions : le renvoi à la juridiction <i>a quo</i> « autrement composée »	314
1.	Les « restitutions par nécessité »	315
2.	Les « attributions par commodité »	317
§ 3.	La saisine de la juridiction de renvoi	318
A.	Citation	318
B.	Chambres réunies	320
§ 4.	Les recours contre la décision de la juridiction de renvoi – Autorité des arrêts de cassation	320
A.	Autorité des arrêts de première cassation : analyse critique de la réforme « pot-pourri V »	320

TITRE 2

La portée normative des arrêts	327
--------------------------------------	-----

CHAPITRE I

L'étendue et la portée de la cassation en droit belge	329
--	-----

Dominique MOUGENOT et Jean-François VAN DROOGHENBROECK

§ 1.	L'étendue de la cassation	329
A.	Principe	329
1.	Dispositions légales	329
2.	Portée du moyen	330
3.	Effets de la cassation	332
B.	Extension de la cassation – Principe	333
C.	Extension de la cassation – Applications	336
1.	Extension de la cassation à d'autres dispositifs de la décision attaquée que ceux qui sont critiqués par le moyen	336

Lien d'indivisibilité	336
Dispositif qui est la suite du dispositif cassé.....	337
Dispositif uni par un lien nécessaire au dispositif cassé	338
Dispositif non distinct	339
2. Extension de la cassation à d'autres décisions que celles qui sont attaquées par le pourvoi	341
Décisions ultérieures	341
Actes de procédure antérieurs	342
D. Force exécutoire des arrêts de la Cour de cassation	342
1. Arrêts de cassation.....	342
2. Intérêts moratoires.....	343
3. Arrêts de rejet.....	346
4. Signification.....	346
§2. L'autorité des arrêts de cassation.....	347
A. Autorité doctrinale des arrêts de cassation	347
B. Autorité des arrêts rendus en audience plénière	348
C. Les revirements de jurisprudence	350
D. Effets dans le temps des revirements de jurisprudence de la Cour de cassation.....	351

CHAPITRE 2

La portée dans le temps des revirements de jurisprudence en droit français : entre rétroactivité naturelle de la jurisprudence et émergence d'un « office de modulation » du juge de cassation

359

Cécile CHAINAIS

§ 1. La mise à l'épreuve du principe de rétroactivité naturelle des effets de la solution jurisprudentielle nouvelle	363
A. L'affirmation du principe traditionnel : la rétroactivité naturelle de la solution jurisprudentielle nouvelle, un principe intangible	363
1. La rétroactivité naturelle de la jurisprudence.....	363
2. Application de la rétroactivité naturelle de la jurisprudence à l'hypothèse d'un revirement de jurisprudence ou d'une solution jurisprudentielle nouvelle	364

3. La brutalité du revirement de jurisprudence	365
B. La mise à l'épreuve du principe traditionnel.....	367
1. La rétroactivité à l'épreuve des réalités contemporaines	367
2. Retour sur un débat classique	370
§ 2. La « modulation », à titre exceptionnel, des effets du revirement de jurisprudence dans le temps	375
A. Le domaine de la modulation	376
1. La fidélité au principe de la rétroactivité naturelle de la jurisprudence.....	376
2. La relativisation limitée du principe : la modulation des effets du revirement imposée par le respect du droit fondamental d'accès à un juge	377
a. Le droit fondamental d'accès à un juge, obstacle à l'application de la règle de la rétroactivité naturelle de la jurisprudence	377
b. Une exception appliquée restrictivement à la jurisprudence <i>Cesareo</i>	380
3. <i>De lege ferenda</i> : vers une relativisation renforcée ?	382
a. L'exclusion, en droit positif, d'autres principes supérieurs pour faire obstacle à la modulation.....	382
b. Pour une extension des cas de modulation ?	383
B. Un régime à parfaire : à la recherche d'une modulation harmonieuse	385
1. Pour une mise en œuvre plus subtile de la modulation : l'application d'un contrôle de proportionnalité ?	386
2. L'application immédiate de la non-rétroactivité à l'affaire à l'occasion de laquelle est prononcé l'arrêt de revirement : une solution discutable	388
3. Un régime procédural à préciser	390

CHAPITRE 3

La portée des arrêts de révision en droit allemand..... 393

Jens KLEINSCHMIDT

§ 1. Pouvoirs du juge et pouvoirs du législateur

A. Concrétisation et développement du droit.....

B. Questions relatives au droit jurisprudentiel.....	396
§ 2. La publication des arrêts.....	397
A. Le rôle de la publication et les moyens de publication.....	397
B. La sélection et la valorisation des arrêts publiés	398
§ 3. Les effets des précédents	400
A. Les effets envers les juridictions d’instance	401
B. Les effets envers la juridiction de révision elle-même (la possibilité d’un revirement de jurisprudence)	402
§ 4. Les effets dans le temps d’un revirement de jurisprudence.....	405
A. Le principe : la rétroactivité du revirement.....	405
B. Protection de la confiance légitime par des moyens du droit matériel	407
C. Protection de la confiance légitime par la limitation des effets à l’avenir.....	409

TITRE 3

Le style et la motivation des arrêts.....	413
---	-----

CHAPITRE I

Le style et la motivation des décisions ainsi que les rapports entre la Cour fédérale et la doctrine	415
---	-----

Stefan HUBER

§ 1. La motivation comme élément central des décisions.....	415
A. La structure des décisions.....	416
B. Le caractère quasi abstrait de la motivation des décisions.	417
§ 2. Le dialogue entre la Cour et la doctrine	419
A. Le fonctionnement et les raisons d’être du dialogue	419
B. La fonction de la Cour fédérale de justice dans un état de droit	421
Conclusions.....	422

CHAPITRE 2

Lire et comprendre un arrêt de la Cour de cassation de Belgique

427

Jean-François VAN DROOGHENBROECK

§ 1. Lire

429

§ 2. Comprendre.....

438

CHAPITRE 3

La motivation et le style des arrêts de la Cour de cassation française : vers un changement de paradigme ? ...

443

Cécile CHAINAIS

§ 1. Vers un abandon de l'*imperatoria brevitatis*

445

A. Une brève histoire de la brièveté (des arrêts de la Cour de cassation)

446

1. La brièveté originaire : l'expression d'une justice « retenue »

446

2. La tentation de la prolixité, ou l'expression d'un savoir (1835-1870)

447

3. La brièveté retrouvée (et transfigurée), ou l'expression d'un pouvoir

448

B. La période contemporaine : un changement de paradigme

451

1. Des exigences renouvelées du point de vue du justiciable.....

451

2. Des enjeux renouvelés pour la Cour de cassation elle-même

454

§ 2. L'avènement d'une *moderata prolixitas*

455

A. Le *quid* : quel contenu donner à la motivation ?.....

456

1. L'essor progressif d'une motivation en forme développée

456

2. Le contenu de la motivation développée.....

461

B. Le *quomodo* : la forme de la motivation.....

468

1. Vers un style simplifié.....

469

2. La structuration de l'arrêt.....

471

3. La numérotation des paragraphes

472

TITRE 4	
Éclairages de droit italien sur le dialogue entre cours suprêmes ..	475
CHAPITRE I	
Dialogue entre la Cour européenne et les autres cours nationales : le cas de la compétence déclinée sur la base d'une clause conventionnelle.....	477
Francesca LOCATELLI	
Introduction	477
§ 1. L'arrêt <i>Gothaer</i>	480
§ 2. Pourquoi les conclusions de l'arrêt <i>Gothaer</i> sont-elles en conflit avec l'approche traditionnelle du système juridique italien ?.....	482
Conclusions.....	484
CHAPITRE 2	
Dialogue entre la Cour européenne et les autres tribunaux nationaux : le cas de la compétence juridictionnelle refusée sur la base d'un texte communautaire.....	485
Mariacarla GIORGETTI	
Avant-propos.....	485
§ 1. Lignes d'enquête et encadrement théorique concernant l'efficacité des décisions rendues en matière de juridiction	487
§ 2. Encadrement normatif (en bref).....	488
§ 3. Le thème le plus épineux	490
§ 4. La décision <i>Interedil</i>	490