

LE DROIT INTERNATIONAL PRIVÉ AMÉRICAIN

**Du premier au second Restatement
of the Law, Conflict of Laws**

par

Bernard HANOTIAU

*Agrégé en droit de l'Université Catholique de Louvain
Master of Laws
Avocat au Barreau de Bruxelles*

Préface de

François RIGAUX

*Professeur ordinaire
à l'Université Catholique de Louvain*

L.G.D.J.

1. Pichon et R. Durand-Auzias
20 et 24, rue Soufflot
75005 PARIS

ETABLISSEMENTS

EMILE BRUYLANT

Rue de la Régence, 67
1000 BRUXELLES

1979

TABLE DES MATIÈRES

	Pages
PRÉFACE	IX
INDEX DES ABRÉVIATIONS	XV
INTRODUCTION	1

LIVRE PREMIER
LA DOCTRINE

Chapitre I : Le premier « Restatement » et la théorie des droits acquis	7
Section I. — Historique de la théorie	7
Section II. — La théorie de Joseph Beale	11
Section III. — Critique de la « vested rights theory »	15
§ 1. — La théorie des droits acquis est illogique et impropre à expliquer l'application du droit étranger	16
§ 2. — La théorie des droits acquis, en tant que méthode de solution des conflits de lois, est inadéquate et insatisfaisante	22
Chapitre II : La pensée de W. W. Cook	25
Section I. — Les influences qui ont marqué l'auteur	26
Section II. — La méthode scientifique	31
Section III. — La « local law theory »	33
Section IV. — Détermination de la loi applicable	37
Section V. — Critique	38
§ 1. — L'empirisme scientifique	39
§ 2. — La « local law theory »	40
§ 3. — La loi applicable	42
Chapitre III : L'apport de Lorenzen	45
Section I. — L'application du droit étranger	45
Section II. — Détermination de la loi applicable	47
Section III. — Critique	48
§ 1. — L'application du droit étranger	48
§ 2. — Détermination de la loi applicable	50

Chapitre IV : Cavers, première phase : « substantive rules versus jurisdiction-selecting rules »	53
Section I — La méthode proposée par Cavers	53
Section II. — Critique	59
Chapitre V : Le réexamen des objectifs et principes directeurs du droit international privé	65
Section I. — Les objectifs du droit international privé	67
§ 1. — L'uniformité de résultat ou harmonie internationale.	67
§ 2. — Certitude juridique, prévisibilité, respect des légitimes prévisions des parties	69
§ 3. — Prise en considération dans la solution du litige, des objectifs poursuivis par les règles de droit matériel ..	71
§ 4. — Application de la loi de l'Etat le plus étroitement lié à l'événement ou à la convention des parties	72
§ 5. — Conformité aux exigences des systèmes interétatique et international	73
§ 6. — Promotion des objectifs généraux qui dominent une branche du droit	74
§ 7. — Application de la règle la meilleure	74
§ 8. — La réalisation d'un juste résultat	75
Section II. — La justice du droit international privé	77
Chapitre VI : Currie et la « governmental interest analysis » ..	79
Section I. — Les fondements du système : « lex fori » et « governmental interests »	79
§ 1. — La « lex fori »	79
§ 2. — La notion de « governmental interest »	80
Section II. — Le théorème de Currie	82
Section III. — La méthodologie proposée	95
§ 1. — Les faux problèmes	97
§ 2. — Les vrais conflits	97
§ 3. — Vrai conflit et absence d'intérêt dans le chef du for.	99
§ 4. — Conflit apparent	100
Section IV. — Appréciation critique	101
§ 1. — Généralités	101
§ 2. — La recherche des objectifs qui sous-tendent les règles de droit matériel	104
A. Les thèses antérieures	104
B. Les écueils que comporte la recherche des objectifs	106
§ 3. — L'analyse des intérêts des Etats	109
A. La notion d'intérêt en droit international privé.	109
B. La notion d'intérêt étatique	110

§ 4. — Autres apports de la thèse de Currie	112
§ 5. — Currie et la justice du droit international privé ..	115
Chapitre VII : La pensée d'Ehrenzweig : « true rules » et « lex fori in foro proprio »	119
Section I. — Enoncé de la thèse de l'auteur	119
Section II. — Analyse de la pensée de l'auteur	121
§ 1. — « Superlaw » et « true rules »	121
§ 2. — « Forum rule by non-choice »	123
§ 3. — « Choice of law »	124
§ 4. — La « lex fori »	125
§ 5. — « Forum proprium »	125
Section III. — Appréciation critique	126
§ 1. — Généralités	126
§ 2. — Le rôle privilégié des « true rules »	128
§ 3. — La place de la « lex fori »	129
§ 4. — Ehrenzweig et les objectifs du droit international privé	131
Chapitre VIII : Cavers, seconde phase : les principes de préfé- rence	133
Section I. — La nouvelle méthode proposée	133
Section II. — Les principes de préférence	134
Section III. — Appréciation critique	136
§ 1. — Les traits nouveaux de la méthode proposée	136
§ 2. — La conception tripartite de la notion de justice	139
Chapitre IX : Robert Leflar et les « choice-influencing consi- derations »	143
Section I. — Exposé de la théorie	144
§ 1. — La prévisibilité de résultat	146
§ 2. — L'harmonie des relations internationales et inter- fédérales	147
§ 3. — La simplification de la tâche du juge	147
§ 4. — La promotion des intérêts du for	148
§ 5. — L'application de la règle la meilleure	149
Section II. — Considérations générales	150
§ 1. — Compatibilité avec l'existence de règles de conflit ..	150
§ 2. — « Choice-influencing considerations » et justice du droit international privé	152
Chapitre X : « The law of the State of the most significant relationship » : Willis L. M. Reese et le second « Restatement »	155

Section I. — Exposé de la méthode proposée par l'auteur	156
§ 1. — Première étape : « Polices » et « approach »	157
§ 2. — Deuxième étape : Principes généraux	159
§ 3. — Troisième étape : « Conflict rules »	160
Section II. — Considérations générales	161

LIVRE II

LE DROIT POSITIF

Chapitre I : Délits et quasi-délits	165
Section I. — Enoncé de la thèse	165
Section II. — La « lex loci delicti »	168
Section III. — L'évolution doctrinale	173
Section IV. — L'évolution jurisprudentielle : de « Gordon » à « Babcock »	177
Section V. — Le triomphe de l'« interest analysis » : « Bab- cock v. Jackson »	181
Section VI. — Les alternatives à la « lex loci »	185
§ 1. — « Admonitory torts » et « compensatory torts » : Albert Ehrenzweig	185
§ 2. — La « governmental interest analysis » : Brainerd Currie	192
§ 3. — Les « principles of preference » : David Cavers . .	198
§ 4. — Les « choice-influencing considerations » : Robert Leflar	204
§ 5. — La « most significant relationship » : Willis Reese et le second « Restatement »	207
§ 6. — L'expérience des Cours et tribunaux new-yorkais . .	214
Section VII. — Conclusion	225
Chapitre II : Le droit des contrats	227
Section I. — Beale et le premier « Restatement »	227
Section II. — Lorenzen, Stumberg et Cook	231
Section III. — La théorie d'Ehrenzweig : « adhesion con- tracts » et « lex validitatis »	235
Section IV. — Brainerd Currie et la « governmental interest analysis »	238
Section V. — David Cavers et les principes de préférence . .	241
Section VI. — Robert Leflar et les « choice-influencing consi- derations »	244

Section VII. — Autonomie des parties et « the most significant relationship » : Willis Reese et le « Restatement Second » ..	245
§ 1. — La règle applicable lorsque les parties ont exprimé un choix	246
§ 2. — Loi d'autonomie et choix implicite	249
§ 3. — Loi applicable en l'absence de choix par les parties.	251
§ 4. — L'application des règles nouvelles	255
Section VIII. — Le « Uniform Commercial Code »	262
Chapitre III : Autres branches du droit	265
Section I. — Problèmes relatifs au mariage	265
§ 1. — Le premier « Restatement »	266
§ 2. — Le « Restatement Second »	267
Section II. — Problèmes relatifs au divorce	270
Section III. — Problèmes relatifs à la filiation légitime	274
Section IV. — Problèmes relatifs aux biens : transferts entre vifs ou à titre de décès, de biens meubles ou immeubles	276
§ 1. — Les immeubles et la « lex situs »	277
§ 2. — Les meubles : « lex situs » et loi du dernier domicile.	280

LIVRE III

ELEMENTS D'UNE THEORIE GENERALE

Chapitre I : Le problème des qualifications (Characterization).	287
Section I. — L'intérêt limité accordé au problème	287
Section II. — Les thèses classiques	288
Section III. — Du premier au second « Restatement »	289
Section IV. — Fond et procédure	294
Chapitre II : La question préalable (« Incidental or Preliminary Question »)	299
Chapitre III : Le renvoi	303
Section I. — Le premier « Restatement »	303
Section II. — Les thèses dissidentes	307
Section III. — Le second « Restatement »	308
Section IV. — L'« interest analysis » et le pseudo-renvoi ..	310
Chapitre IV : « Policy » et « public policy »	313
Section I. — L'exception de « public policy »	313
Section II. — Le recours à la « public policy » comme moyen de contourner les règles de conflit classiques	315

Section III. — « Policy », « public policy » et « interest analysis »	318
Chapitre V : La structure des méthodes nouvelles	321
Section I. — Le renouveau de l'unilatéralisme	321
§ 1. — Une conception nouvelle du conflit de lois	321
§ 2. — Contribution à la théorie unilatéraliste	322
A. La non-formulation des règles unilatérales	324
B. L'application des méthodes unilatéralistes par la jurisprudence	324
C. Le problème des lacunes et des cumuls	325
D. L'influence des conceptions bilatéralistes	325
1. L'application jurisprudentielle de l' « interest analysis »	325
2. La méthode d'Ehrenzweig	327
Section II. — La structure des règles de conflit	328
§ 1. — Les règles de conflit du premier « Restatement » ..	328
§ 2. — Les changements intervenus	329
A. Au niveau de la catégorie de rattachement	329
B. Au niveau des facteurs de rattachement	330
Section III. — Méthodologies, règles de conflit et justice du droit international privé	331
§ 1. — Unilatéralisme et règles d'application immédiate ..	331
§ 2. — Le retour à la méthode de la « common law »	334
§ 3. — La place privilégiée de la « lex fori »	337
CONCLUSION	339
BIBLIOGRAPHIE	343
TABLE DES MATIÈRES	369