

## Table des matières

*Nota* : les numéros renvoient aux pages

<b>Avant-propos</b> .....	<b>3</b>
<b>Principales abréviations</b> .....	<b>5</b>
<b>Plan sommaire</b> .....	<b>9</b>
<b>Introduction</b> .....	<b>11</b>
<b>TITRE 1.— SOURCES DE LA DEFENSE</b> .....	<b>19</b>
<b>Chapitre 1.— Multiplicité des sources de la défense</b> .....	<b>21</b>
<b>Section 1. Sources juridiques</b> .....	<b>21</b>
§ 1. Sources constitutionnelles.....	22
§ 2. Sources internationales .....	29
A. Généralités.....	29
B. Identification des actes internationaux usuels.....	31
1. Convention internationale .....	31
2. Acte unilatéral.....	38
§ 3. Sources législatives.....	41
§ 4. Sources réglementaires .....	46
<b>Section 2. Sources non juridiques</b> .....	<b>54</b>
§ 1. Livre blanc .....	55
§ 2. Tradition militaire.....	63
<b>Chapitre 2.— Codification des sources de la défense</b> .....	<b>71</b>
<b>Section 1. Codification contemporaine</b> .....	<b>73</b>
§ 1. Codification par ordonnance .....	74
§ 2. Codification à droit constant.....	77
<b>Section 2. Codification légitime</b> .....	<b>80</b>
§ 1. Objectif d’accessibilité et d’intelligibilité .....	80
§ 2. Intelligibilité et accessibilité du code de la défense .....	81
A. Codification cohérente .....	81
1. Périmètre du code de la défense.....	82
2. Technique du renvoi .....	85
3. Plan du code de la défense.....	86
B. Codification conforme.....	92
1. Conformité aux normes supra-législatives.....	92
2. Respect de la distinction entre loi et règlement.....	95
C. Codification limitée.....	97
<b>TITRE 2.— FONDEMENTS DE LA DEFENSE</b> .....	<b>99</b>
<b>Chapitre 1.— Fondements juridiques</b> .....	<b>101</b>
<b>Section 1. Principes structurels de l’organisation de la défense</b> .....	<b>101</b>
§ 1. Caractère étatique de la défense .....	103
§ 2. Caractère national de la défense .....	113
A. Conception révolutionnaire .....	113

B. Conception actuelle .....	116
1. Conception minimaliste du lien entre l'armée et la Nation .....	116
2. Armée nationale et cadre multinational .....	118
§ 3. Caractère permanent de la défense .....	122
§ 4. Caractère militaire de la défense .....	125
§ 5. Caractère déconcentré de la défense.....	135
<b>Section 2. Principe de hiérarchie : subordination de la force armée au pouvoir civil.....</b>	<b>136</b>
<b>Section 3. Principe d'indépendance.....</b>	<b>148</b>
<b>Chapitre 2.— Fondements stratégiques .....</b>	<b>159</b>
<b>Section 1. Connaissance-anticipation .....</b>	<b>161</b>
<b>Section 2. Dissuasion.....</b>	<b>162</b>
<b>Section 3. Prévention.....</b>	<b>170</b>
<b>Section 4. Protection .....</b>	<b>171</b>
<b>Section 5. Intervention .....</b>	<b>173</b>
<b>TITRE 3.— ORGANISATION DE LA DEFENSE .....</b>	<b>177</b>
<b>Chapitre 1.— Organisation institutionnelle .....</b>	<b>179</b>
<b>Section 1. Autorités politiques.....</b>	<b>180</b>
<b>Sous-Section 1. Approche générale : déséquilibre des compétences de défense .....</b>	<b>183</b>
§ 1. Primauté du pouvoir exécutif.....	183
A. Partage initial des compétences de défense (1958-1962) .....	183
1. Justifications initiales du partage dyarchique des pouvoirs de défense .....	183
2. Construction initiale du partage dyarchique des pouvoirs de défense .....	187
a. Démonstration juridique du partage initial des pouvoirs de défense .....	187
b. Légitimité et efficacité du partage initial des pouvoirs de défense.....	192
3. Déconstruction postérieure du partage des compétences de défense .....	195
B. Pratique réelle et actuelle des compétences de défense (1962 à nos jours).....	198
1. Fondements de la suprématie présidentielle .....	198
2. Illustrations pratiques au regard du « système politique ».....	204
a. En période de concordance des majorités .....	204
b. En période de discordance des majorités .....	208
§ 2. Faiblesse du pouvoir législatif .....	212
A. Le Parlement, normateur .....	212
1. Remarques liminaires .....	213
2. Interprétation prétorienne des titres de compétences du législateur (art. 34, C. 58).....	215
a. Sujétions imposées par la défense nationale en leurs personnes et en leurs biens .....	215
b. Principes fondamentaux relatifs à l'organisation générale de la défense nationale .....	216
c. Garanties fondamentales accordées aux fonctionnaires militaires de l'Etat .....	217
3. Votes d'autorisation.....	218
B. Le Parlement, contrôleur.....	220
1. Organes permanents du contrôle.....	220
a. Commissions permanentes compétentes en matière de défense .....	220
b. Commissions des finances .....	224
c. Commission de vérification des fonds spéciaux.....	226
d. Délégation parlementaire au renseignement .....	227

2. Techniques de contrôle.....	227
a. Questions.....	227
b. Visites, déplacements à l'étranger et auditions.....	229
c. Rapports d'information.....	230
d. Commissions d'enquête.....	232
3. Cas particulier du contrôle des interventions militaires à l'étranger.....	234
a. Situation antérieure au 23 juil. 2008.....	234
b. Situation postérieure au 23 juil. 2008.....	238
<b>Sous-Section 2. Approche spéciale : rôle respectif des membres de l'Exécutif.....</b>	<b>242</b>
§ 1. Suprématie du « chef des armées ».....	242
A. Approche organique : organes relevant du Chef de l'Etat.....	242
1. Organes politiques.....	242
a. Présidence du Conseil des ministres.....	242
b. Présidence du Conseil de défense et de sécurité nationale.....	244
2. Organe militaire.....	247
B. Approche matérielle : compétences de défense du chef de l'Etat.....	248
1. Pouvoir de nomination.....	248
2. Pouvoir décisionnel.....	252
a. Choix doctrinaux et stratégiques.....	252
b. Evocation des décrets réglementaires relatifs à la défense.....	253
c. Ratification des traités portant ou ayant des implications sur la défense.....	255
d. Envoi des militaires en opérations à l'étranger.....	257
e. Ordre d'engagement des forces nucléaires.....	260
§ 2. Compétences résiduelles du « responsable de la défense nationale ».....	262
A. Approche organique.....	263
1. Organes techniques.....	263
2. Cabinet militaire.....	269
B. Approche matérielle.....	270
1. Compétences d'exécution.....	270
a. Exécuteur de la politique présidentielle.....	270
b. Rouage fondamental.....	272
2. Compétences d'action.....	274
§ 3. Compétences subordonnées du ministre de la Défense.....	277
A. Généralités sur le ministère de la Défense.....	277
1. Approche historique.....	277
a. Genèse des armées.....	277
b. Des institutions ministérielles propres à chaque armée au ministère commun.....	282
2. Organisation actuelle.....	289
a. Autorités et organismes communs.....	289
b. Maintien des particularismes.....	296
c. Cabinet civil et militaire du ministère de la Défense.....	301
B. Ministre de la Défense, gestionnaire des armées.....	302
1. Remarques liminaires.....	302
2. Clarification des compétences du ministre de la Défense.....	303
a. Approche générale.....	303
b. Approche spéciale.....	305
3. Pouvoir réglementaire du ministre de la Défense.....	308
§ 4. Compétences d'appui des autres ministres.....	309
<b>Section 2. Autorités militaires.....</b>	<b>312</b>
§ 1. Chef d'état-major des armées.....	312
§ 2. Chefs d'état-major des trois armées.....	323
§ 3. Conseil des chefs d'état-major.....	325

<b>Section 3. Autorités civiles .....</b>	<b>326</b>
§ 1. Préfet de zone de défense et de sécurité.....	331
§ 2. Préfet délégué pour la défense et la sécurité auprès du préfet de zone.....	341
§ 3. Préfet de région .....	342
§ 4. Préfet de département.....	344
§ 5. Maire.....	348
 <b>Chapitre 2.— Organisation territoriale et opérationnelle de la défense .....</b>	<b>351</b>
<b>Section 1. Organisation territoriale .....</b>	<b>352</b>
<b>Section 2. Organisation opérationnelle.....</b>	<b>358</b>
 <b>TITRE 4.— MOYENS DE LA DEFENSE.....</b>	<b>361</b>
 <b>Chapitre 1.— Moyens humains .....</b>	<b>363</b>
<b>Section 1. Citoyen .....</b>	<b>363</b>
§ 1. Historique des sujétions citoyennes .....	364
A. Ancien Régime : armée de métier et patrimonialité de grades .....	364
B. Principes révolutionnaires : service obligatoire et armée nationale.....	366
1. Genèse des principes révolutionnaires.....	366
2. Postérité des principes révolutionnaires .....	367
a. Heurs et malheurs de la garde nationale .....	368
b. Consécration progressive d'un service militaire obligatoire, universel et personnel .....	371
3. Modernisation des principes révolutionnaires.....	377
a. Emergence du service national.....	377
b. Dispositions communes du service national.....	378
c. Formes du service.....	384
i) Service militaire .....	385
ii) Services civils .....	386
§ 2. Actualité des sujétions citoyennes.....	388
A. Parcours de citoyenneté .....	389
1. Enseignement de défense .....	389
2. Recensement.....	391
3. Journée défense et citoyenneté .....	392
B. Initiation et perfectionnement à la défense.....	394
C. Volontariats.....	395
1. Volontariats militaires.....	396
2. Volontariat pour l'insertion.....	401
<b>Section 2. Militaire professionnel .....</b>	<b>404</b>
<b>Sous-Section 1. Généralités .....</b>	<b>405</b>
§ 1. Fonction militaire et statut .....	405
§ 2. Typologie des militaires professionnels .....	417
A. Militaires de carrière .....	418
B. Militaires servant en vertu d'un contrat .....	419
1. Officiers sous contrat.....	419
2. Militaires engagés .....	421
3. Militaires commissionnés .....	423
4. Volontaires.....	427
5. Militaires servant à titre étranger.....	427
C. Fonctionnaires en détachement.....	432
D. Cas particulier des militaires de la gendarmerie nationale .....	434
E. Officiers généraux.....	438

<b>Sous-Section 2. Carrière du militaire professionnel .....</b>	<b>444</b>
§ 1. Accès à la profession de militaire.....	444
A. Recrutement volontaire .....	444
1. Modalités du recrutement.....	445
2. Conditions d'accès.....	447
B. Réserve.....	450
1. Perfectionnement de la réserve de masse .....	453
2. De la réserve de masse à la réserve d'emploi.....	457
§ 2. Déroulement de carrière.....	464
A. Positions.....	464
1. Activité .....	464
2. Détachement .....	470
a. Détachement de droit.....	470
b. Détachement d'office et sur demande.....	471
3. Hors-cadre.....	473
4. Non-activité.....	474
B. Rémunération.....	480
1. Solde.....	480
2. Indemnités et prestations en nature .....	482
C. Notation et avancement .....	487
1. Notation.....	487
2. Avancement.....	489
D. Mutation .....	492
§ 3. Cessation des fonctions.....	496
A. Retraite.....	496
1. Retraite sur demande.....	498
2. Retraite d'office.....	500
a. Retraite d'office par limite d'âge ou de durée de service .....	501
b. Retraite d'office par mesure disciplinaire (art. L.4139-14, 3°, C. déf.).....	501
c. Retraite pour réforme définitive (art. L.4139-14, 4°, C. déf.).....	501
B. Autres causes.....	502
1. Perte du grade (art. L.4139-14, 2°, C. déf.).....	502
2. Démission (art. L.4139-13, C. déf.).....	503
3. Abandon de poste .....	505
4. Insuffisance scolaire (art. L.4139-14, 5°, C. déf.).....	507
<b>Sous-Section 3. Cantonement juridique du militaire professionnel .....</b>	<b>507</b>
§ 1. Droits, obligations et interdictions.....	508
A. Obligations professionnelles.....	508
1. Sacrifice suprême .....	509
2. Obéissance .....	510
a. Conception ancienne : obéissance passive.....	511
b. Conception actuelle : obéissance responsable et active .....	515
3. Disponibilité permanente .....	517
4. Loyalisme.....	518
a. Au sens strict .....	518
b. Au sens large.....	519
5. Neutralité.....	520
B. Interdictions professionnelles.....	520
1. Interdictions syndicales .....	521
2. Interdiction du droit de grève .....	531

C. Droits .....	532
1. Droits liés à la condition civile du militaire .....	533
2. Droits liés à la condition politique du militaire .....	535
a. Reconnaissance du droit de vote.....	536
b. Interdiction d'adhésion à un parti ou une association politique.....	541
c. Eligibilité du militaire.....	542
3. Droits liés à la condition professionnelle du militaire .....	548
a. Droits liés à l'exercice de la profession de militaire.....	548
b. Droits limités dans l'exercice de la profession de militaire .....	558
§ 2. Responsabilité du militaire.....	567
A. Responsabilité disciplinaire .....	569
1. Sanctions disciplinaires .....	569
a. Spécificités anciennes.....	569
b. Droit positif.....	571
2. Garanties procédurales.....	575
B. Responsabilité pénale.....	580
1. Soumission à la justice pénale de droit commun .....	580
2. Soumission à la justice pénale militaire .....	581
a. Généralités .....	581
b. Infractions militaires .....	585
c. Justice pénale du militaire en temps de paix.....	587
d. Justice pénale du militaire en temps de guerre .....	592
C. Responsabilité pécuniaire.....	597
1. Faute personnelle.....	598
2. Faute de service .....	603
3. Faute personnelle non dépourvue de tout lien avec le service .....	605
4. Action récursoire.....	606
<b>Sous-Section 4. Droit de recours du militaire professionnel .....</b>	<b>609</b>
§ 1. Généralités sur la contestation des actes portant sur la défense .....	609
A. Actes insusceptibles de recours pour excès de pouvoir .....	609
1. Actes de gouvernement.....	609
2. Mesures d'ordre intérieur .....	617
B. Problèmes courants rencontrés dans le contentieux de l'acte portant sur la défense.....	620
1. Intérêt à agir contre les décisions portant sur la défense.....	620
2. Invocabilité du droit international portant sur la défense.....	624
a. Généralités .....	624
b. Exemples choisis .....	625
§ 2. Recours proprement militaires .....	630
A. Obligation de recours administratif préalable .....	630
1. Structure de la Commission des recours des militaires .....	631
a. Nature juridique et objet de la commission.....	631
b. Composition de la commission.....	632
2. Champ de compétences.....	634
a. Compétence <i>ratione temporis</i> et <i>ratione personae</i> .....	634
b. Compétence <i>ratione materiae</i> .....	635
3. Procédure .....	638
a. Saisine de la commission.....	638
b. Instruction .....	640
c. Examen du recours .....	641
4. Portée de la décision ministérielle.....	643
B. Recours contre les sanctions disciplinaires.....	645

<b>Section 3. Mercenaire.....</b>	<b>647</b>
§ 1. Encadrement juridique répressif du mercenariat « traditionnel ».....	655
A. Condition juridique du mercenaire en droit international humanitaire .....	655
1. Définition du mercenaire .....	655
2. Statut du mercenaire .....	657
B. Incrimination internationale du mercenariat .....	658
1. Incrimination en droit régional conventionnel : Convention de l'Organisation de l'Unité africaine sur l'élimination du mercenariat en Afrique (1977) .....	659
2. Incrimination en droit international conventionnel : Convention internationale contre le recrutement, l'utilisation, le financement et l'instruction des mercenaires (1989) .....	660
C. Incrimination du mercenariat en droit interne.....	661
1. Dispositions juridiques éparses de lutte indirecte contre le mercenariat.....	661
2. Mercenariat comme « délit » .....	663
§ 2. Défaut d'encadrement juridique des sociétés militaires privées .....	665
A. Inapplicabilité du dispositif juridique relatif au mercenariat « traditionnel ».....	666
1. Exclusion des S.M.P. du dispositif juridique international .....	666
2. Exclusion des S.M.P. du dispositif juridique national .....	668
B. Prédominance de l'absence de dispositif juridique <i>ad hoc</i> .....	669
1. Réglementation nationale lacunaire de l'activité des S.M.P.....	669
2. Absence de réglementation internationale de l'activité des S.M.P. ....	673
C. Protection et responsabilité des employés des S.M.P.....	676
1. Statut juridique variable des employés des S.M.P. en droit international humanitaire.....	676
2. Recherche de responsabilité pour la commission d'infractions .....	678
 <b>Chapitre 2.— Moyens matériels .....</b>	 <b>685</b>
<b>Section 1. Finances publiques de la défense .....</b>	<b>685</b>
§ 1. Lois de programmation militaire .....	690
§ 2. Budget de la défense.....	699
<b>Section 2. Marchés publics de la défense.....</b>	<b>709</b>
§ 1. Soumission des marchés publics de la défense à un régime juridique à géométrie variable .....	715
A. Marchés soumis au droit commun des marchés publics.....	715
1. Règles principales de la commande publique.....	715
2. Procédures principales de la commande publique.....	720
a. Procédures formalisées .....	720
b. Procédures non formalisées .....	723
3. Cas particulier des marchés passés à l'étranger.....	724
B. Marchés soumis à des dispositions dérogatoires expresses .....	724
1. Marchés portant sur les armes, munitions et matériels de guerre.....	725
2. Marchés passés par les services de la défense en cas d'application des articles L.1111-1, L.1111-2, L.2141-1, L.2141-2 et L.2141-3 du code de la défense .....	733
C. Marchés exclus du champ d'application du droit commun des marchés publics .....	734
1. Marchés exigeant le secret ou dont l'exécution doit s'accompagner de mesures particulières de sécurité ou pour lesquels la protection des intérêts essentiels de l'Etat l'exige.....	734
2. Marchés passés en vertu de règles internationales .....	736

§ 2. Mutations de l'environnement juridique des marchés publics de la défense .....	736
A. Mutations induites par la mutualisation .....	736
B. Mutations induites par l'externalisation.....	738
C. Mutations induites par l'eupéanisation .....	750
<b>Section 3. Armes.....</b>	<b>755</b>
§ 1. Typologie et classification.....	759
A. Typologie militaire .....	760
1. Armes de destruction massive .....	760
a. Armes chimiques.....	760
b. Armes biologiques.....	762
c. Armes nucléaires .....	763
2. Armes classiques.....	770
a. Mines antipersonnel .....	771
b. Armes à sous-munitions.....	773
B. Classification interne .....	776
§ 2. Production et commerce.....	778
A. Industrie d'armement.....	779
B. Programmes d'armement.....	782
C. Coopération en matière d'armement au niveau européen .....	784
D. Fabrication et commerce des armes .....	788
1. Autorisation de fabrication, de commerce ou d'intermédiation sur le territoire national (AFCI).....	788
2. Contrôle des entreprises titulaires d'une autorisation .....	790
E. Importation et exportation des armes .....	791
1. Prohibition de principe.....	792
2. Dérogations à la prohibition.....	792
a. En matière d'importation .....	792
b. En matière d'exportation.....	793
<b>Section 4. Domaine public militaire .....</b>	<b>799</b>
§ 1. Définition du domaine public militaire .....	801
A. Identification du domaine public militaire .....	801
B. Consistance actuelle du domaine public militaire .....	803
§ 2. Gestion du domaine public militaire.....	806
A. Acquisition.....	806
1. Acquisition conventionnelle.....	806
2. Expropriation .....	807
3. Jouissance simple.....	808
B. Cession.....	808
C. Valorisation.....	812
1. Règles essentielles de l'aménagement du domaine public militaire.....	812
a. Respect du droit de l'urbanisme.....	813
b. Respect du droit de l'environnement .....	814
2. Éléments de la politique domaniale actuelle.....	816
<b>TITRE 5.— MISE EN ŒUVRE DE LA DEFENSE .....</b>	<b>821</b>
<b>Chapitre 1.— Régimes juridiques de défense.....</b>	<b>823</b>
<b>Section 1. Régimes circonstanciels .....</b>	<b>823</b>
§ 1. Régimes de crise.....	823
A. Mesures restrictives des libertés publiques .....	824
1. Régime constitutionnel.....	824



2. Régimes législatifs .....	826
a. Etat de siège.....	826
b. Etat d'urgence.....	829
3. Régime prétorien.....	833
B. Mesures de défense .....	836
1. Identification des mesures de défense.....	837
2. Conséquences des mesures de défense.....	839
C. Service de sécurité nationale .....	840
§ 2. Réquisition des biens, personnes et services.....	844
A. Généralités.....	845
1. Réquisitions civiles non insérées dans le code de la défense.....	845
2. Réquisitions insérées dans le code de la défense .....	849
B. Principes généraux .....	855
1. Réquisitions militaires .....	855
a. But des réquisitions militaires.....	855
b. Ouverture du droit de réquisition militaire.....	856
c. Objet des réquisitions militaires .....	857
2. Réquisitions pour les besoins généraux de la Nation .....	862
a. But et ouverture des réquisitions pour les besoins généraux de la Nation .....	863
b. Objet des réquisitions pour les besoins généraux de la Nation .....	864
C. Règles de compétence et de forme .....	866
1. Autorités compétentes .....	867
2. Forme des réquisitions.....	868
D. Dispositions communes .....	871
§ 3. Réquisition des militaires au maintien de l'ordre.....	876
A. Historique et contenu d'un principe républicain légitime.....	876
1. Fondements historiques des interventions militaires dans le maintien de l'ordre.....	878
2. Rôle des « armées » dans le maintien de l'ordre .....	881
a. Rôle de la gendarmerie en tant que force armée .....	882
b. Rôle des armées proprement dites .....	885
3. Encadrement des interventions des militaires dans le maintien de l'ordre.....	888
B. Actualité d'un principe républicain en partie remis en cause .....	894
1. Suppression de la réquisition de la gendarmerie nationale.....	894
a. Contenu de la réforme .....	894
b. Critique de la réforme.....	895
2. Maintien résiduel du principe de la réquisition des forces armées.....	900
<b>Section 2. Régimes permanents .....</b>	<b>901</b>
§ 1. Protection du secret de la défense nationale .....	902
A. Généralités.....	903
1. Genèse.....	903
2. Définition actuelle .....	906
3. Champ d'application.....	908
a. Champ d'application étendu.....	908
b. Principales illustrations.....	910
B. Modalités .....	916
1. Protection par classification.....	916
2. Protection par habilitation et qualification.....	921
3. Protection par prohibition .....	922
C. Contrôle.....	924
1. Faiblesse du contrôle parlementaire .....	925
a. Absence traditionnelle de compétences des parlementaires .....	925
b. Contrôle résiduel des services de renseignement.....	926

2. Absence de contrôle juridictionnel .....	930
3. Contrôle administratif.....	933
D. Règles propres à la perquisition.....	939
1. Perquisition dans un lieu abritant des éléments classifiés (art. 56-4, I, C. proc. pén.).....	941
2. Perquisition dans un lieu classifié (ex-art. 56-4, III, C. proc. pén.).....	945
3. Perquisition dans un « lieu neutre » (art. 56-4, II, C. proc. pén.).....	948
§ 2. Protection du domaine immobilier de la défense .....	948
A. Protection des biens immobiliers .....	949
1. Servitudes militaires .....	949
2. Contraventions de grande voirie.....	953
B. Protection des lieux .....	954
§ 3. Sécurité des systèmes d'information.....	958
<b>Chapitre 2.— Mise en œuvre opérationnelle.....</b>	<b>965</b>
<b>Section 1. Défense militaire.....</b>	<b>965</b>
§ 1. Engagement des forces nucléaires.....	966
§ 2. Défense opérationnelle du territoire.....	966
§ 3. Défense aérienne.....	973
§ 4. Défense maritime du territoire .....	981
<b>Section 2. Mutations de la défense non militaire .....</b>	<b>996</b>
§ 1. De la défense civile aux sécurités intérieure et civile.....	996
§ 2. De la défense économique à la sécurité économique.....	1004
<b>Index.....</b>	<b>1015</b>