

Table des matières

| | |
|----------------|---|
| Préface | 9 |
|----------------|---|

Koen GEENS

| | |
|---------------------|----|
| Introduction | 13 |
|---------------------|----|

Marc PREUMONT

I. Droit belge

| | |
|---|----|
| Du juge d'instruction vers le juge de l'enquête : le projet de réforme | 21 |
|---|----|

Marie-Aude BEERNAERT et Laurent KENNES

| | |
|---------------------|----|
| Introduction | 21 |
|---------------------|----|

| | |
|---|----|
| Section 1. Les motivations de la réforme | 22 |
|---|----|

- A. L'objet d'une procédure pénale moderne 22
- B. L'application efficace des dispositions pénales 25
- C. Le respect des droits individuels 27
 - 1. L'égalité de traitement entre les justiciables 27
 - 2. L'ambiguïté consubstantielle à la mission du juge d'instruction 29

| | |
|---|----|
| Section 2. L'avantage principal de l'intervention d'un juge de l'enquête | 31 |
|---|----|

| | |
|---|----|
| Section 3. Les détails du projet de Code de procédure pénale | 32 |
|---|----|

- A. Une enquête unique, dirigée par le ministère public 33
- B. Le statut du juge de l'enquête 33
- C. Les autorisations sollicitées par le ministère public auprès du juge
de l'enquête 34

| | | |
|-------------------|--|-----------|
| 1. | Les actes actuellement réservés au juge d'instruction | 34 |
| 2. | L'extension des recherches informatiques au départ d'un support légalement saisi | 36 |
| a. | <i>L'article 39bis actuel du Code d'instruction criminelle</i> | 36 |
| b. | <i>Le Code de procédure pénale en projet</i> | 37 |
| 3. | L'infiltration | 38 |
| 4. | L'observation systématique | 39 |
| 5. | La procédure | 40 |
| D. | La détention préventive | 41 |
| 1. | Une privation de liberté constitutionnellement limitée à quarante-huit heures | 41 |
| 2. | Le rôle central du juge de l'enquête | 42 |
| 3. | Le mandat d'arrêt | 42 |
| 4. | La suppression de l'ordonnance de prolongation | 44 |
| 5. | Le contrôle de la chambre du conseil dans les cinq jours | 44 |
| 6. | Le pouvoir du ministère public de remettre en liberté le détenu à tout moment | 45 |
| 7. | Le pouvoir du juge de l'enquête de remettre en liberté le détenu lors de toute saisine | 45 |
| 8. | Le contrôle mensuel de la détention préventive | 45 |
| 9. | Le pourvoi en cassation | 45 |
| 10. | La restitution totale ou partielle du cautionnement en cours de procédure | 46 |
| E. | Les droits des parties privées | 46 |
| 1. | L'accès au dossier | 46 |
| 2. | La demande de devoirs complémentaires | 48 |
| 3. | La procédure devant le juge de l'enquête | 48 |
| 4. | La demande spécifique de faire constater l'extinction de l'action publique | 49 |
| F. | La fin de l'enquête | 49 |
| 1. | La renonciation provisoire aux poursuites | 50 |
| a. | <i>L'information des personnes lésées et des suspects</i> | 50 |
| b. | <i>Le droit des parties de solliciter des devoirs d'enquête complémentaires</i> | 50 |
| c. | <i>La décision quant aux biens saisis</i> | 51 |
| d. | <i>Le recours de la personne lésée contre la décision de classement</i> | 51 |
| e. | <i>Le défaut du ministère public de décider du classement malgré l'absence d'enquête</i> | 52 |
| 2. | La décision de poursuivre | 52 |
| a. | <i>La procédure ordinaire</i> | 52 |
| b. | <i>La procédure simplifiée</i> | 53 |
| Section 4. | Les craintes suscitées par le projet | 53 |
| A. | Le tri dans les griefs formulés | 53 |

| | | |
|--|--|----|
| B. | La disparition du droit d'une partie civile d'initier l'action pénale | 55 |
| C. | La perte d'indépendance de l'enquête | 56 |
| D. | Le juge boîte aux lettres | 59 |
| E. | L'égalité des armes | 61 |
| F. | La nécessité d'une procédure orale devant le juge du fond | 61 |
| G. | Le manque de moyens | 62 |
| Conclusion | | 62 |
| Du juge d'instruction vers le juge de l'enquête : le point de vue d'un praticien | | 63 |
| Franklin KUTY | | |
| Introduction | | 64 |
| A. | Une question délicate | 64 |
| B. | Le rôle incontournable qui serait dévolu au parquet | 64 |
| C. | Un nécessaire refinancement ou le risque du juge de l'entérinement | 65 |
| Section 1. La justification de l'incompatibilité des fonctions d'instruction et de poursuite par des considérations de statut | | 67 |
| A. | Le ministère public, un corps hiérarchisé | 67 |
| B. | Les jurisprudences des Cours européenne des droits de l'homme et constitutionnelle | 69 |
| C. | L'incompatibilité de ce statut avec l'exercice de la fonction d'instruction : la nécessité d'une réforme statutaire | 70 |
| D. | La nécessité d'un changement de mentalité | 71 |
| Section 2. La justification de l'incompatibilité des fonctions d'instruction et de poursuite par des considérations d'ordre psychologique | | 72 |
| A. | Le parti pris de l'officier du ministère public | 72 |
| B. | Ce parti pris résulte du rôle du ministère public : une culture professionnelle | 73 |
| Section 3. La justification de l'incompatibilité des fonctions d'instruction et de poursuite par des considérations de type managérial | | 74 |
| A. | La politique managériale du ministère public : la montée en puissance du <i>New Public Management</i> | 74 |
| B. | Une politique de management faisant la part belle à un jargon comptable | 75 |

| | | |
|---|---|---------------|
| C. | L'exemple de la France doit permettre d'éviter les mêmes errements | 77 |
| D. | Le risque d'une standardisation accrue et d'une automatisation des décisions | 79 |
| E. | La constatation de transformations organisationnelles et matérielles importantes | 80 |
| F. | L'émergence d'une nouvelle culture professionnelle au sein des parquets | 82 |
| G. | Le siège se met au diapason de cette nouvelle culture professionnelle : le danger de la « définalisation de l'action publique » | 85 |
| H. | L'émergence d'injonctions paradoxales | 86 |
| I. | Le risque d'une déshumanisation de la justice pénale | 87 |
| Conclusion | | 88 |
| A. | La nécessaire modification du statut du ministère public | 89 |
| B. | La nécessaire révolution de la culture professionnelle au sein du ministère public | 90 |
| C. | Le caractère obligatoire des mesures ordonnées par le juge de l'enquête | 91 |
| D. | L'informatisation de tous les dossiers dans lesquels le contrôle du juge de l'enquête est susceptible de s'exercer | 92 |
| E. | Une majoration des cadres | 92 |
| F. | Une revalorisation de l'aide juridique de deuxième ligne | 92 |
| Non, il ne faut pas supprimer l'instruction, mais des réformes sont indispensables | | 95 |
| Hervé LOUVEAUX | | |
| Introduction | | 95 |
| Section 1. Il ne faut pas supprimer l'instruction | | 96 |
| A. | Cohérence du système et égalité entre les justiciables | 96 |
| B. | Accélérer la phase préliminaire | 97 |
| C. | Impartialité et équilibre des pouvoirs | 98 |
| D. | Efficacité et qualité | 99 |
| E. | Les droits de la partie lésée par l'infraction | 101 |
| F. | Ailleurs, l'herbe est plus verte | 102 |
| Section 2. D'importantes réformes sont indispensables | | 103 |
| A. | Pour un nouveau juge de la détention | 105 |
| B. | La cohérence et l'efficacité | 105 |
| C. | Garantir l'effectivité des enquêtes dans les dossiers présentant un caractère grave, sensible ou complexe | 106 |

| | | |
|----|--|-----|
| D. | Renforcer les possibilités pour les parties de porter la contradiction dans la phase préliminaire, y compris dans le cadre de l'information conduite par le ministère public | 108 |
| E. | Deux voies de simplification et d'accélération de la phase préliminaire | 109 |
| | 1. Maîtriser les constitutions de partie civile | 109 |
| | 2. Réformer la fin de l'instruction et le règlement de la procédure | 109 |
| F. | Clarifier le statut du ministère public | 110 |
| G. | L'effectivité de l'autorité des institutions judiciaires | 110 |
| | 1. L'autorité effective des magistrats sur la police judiciaire | 110 |
| | 2. La nécessité de renforcer l'exercice indépendant des missions judiciaires et les frais de justice | 111 |
| | 3. Fournir à l'instruction les outils et les moyens dont elle a besoin | 112 |
| H. | La responsabilité individuelle, la concertation et l'adaptation | 112 |
| I. | Prendre le temps de la concertation et prévoir la mise en œuvre des réformes | 113 |
| | Conclusion | 114 |

II.

Droit continental

Pays-Bas

Le *rechter-commissaris*: vers un renforcement ou une mise à l'écart ? 117

Émilie COOMANS et Pieter VERREST

Section 1. La procédure pénale avant 2013 117

Section 2. Le ministère public 121

- | | | |
|----|---|-----|
| A. | Organisation et statut | 121 |
| B. | La place du ministère public dans l'enquête pénale | 123 |
| | 1. Rôle de direction de l' <i>opsporingsonderzoek</i> | 124 |
| | a. <i>Infractions mineures</i> | 124 |
| | b. <i>Infractions majeures</i> | 125 |
| | 2. Monopole des poursuites | 126 |
| | a. <i>Principes</i> | 126 |
| | b. <i>Divers actes de poursuites</i> | 126 |
| | c. <i>Absence d'un droit d'action pour la victime</i> | 128 |

| | |
|--|-----|
| Section 3. Le <i>rechter-commissaris</i> | 132 |
| A. Statut | 132 |
| B. La place du <i>rechter-commissaris</i> dans l'enquête pénale | 132 |
| 1. D'un juge d'instruction vers un juge de l'enquête | 132 |
| 2. Les compétences actuelles du <i>rechter-commissaris</i> | 133 |
| a. <i>L'accomplissement d'actes d'enquête sur réquisitoire du ministère public (art. 181)</i> | 133 |
| b. <i>L'accomplissement d'actes d'enquête sur requête du suspect (art. 182)</i> | 134 |
| c. <i>Le contrôle des progrès de l'enquête (art. 180)</i> | 135 |
| d. <i>La communication réciproque des pièces et renseignements relatifs à l'enquête (art. 184)</i> | 135 |
| e. <i>Le mécanisme de regiebijeenkomst (art. 185)</i> | 135 |
| f. <i>Compétences en matière de détention (art. 59a et 63)</i> | 136 |
| Section 4. Le projet de modernisation du Code de procédure pénale | 136 |
| Conclusion | 138 |

Allemagne

| | |
|---|-----|
| Se passer du juge d'instruction à la lumière allemande? <i>Belgica reformata – Causa finita?</i> | 141 |
|---|-----|

Julien WALTHER

| | |
|--|-----|
| Introduction | 141 |
| Section 1. Le changement de paradigme : d'un « modèle juge d'instruction » à un « modèle ministère public » | 144 |
| A. Les origines : un juge d'instruction et un ministère public « à la française » pour une Allemagne unifiée | 144 |
| B. La disparition : la fin discrète du juge d'instruction en Allemagne | 147 |
| Section 2. L'alternative : les limites du « modèle ministère public » | 150 |
| A. Le ministère public allemand, une institution entre « autorité de justice » et « organe du pouvoir exécutif » | 150 |
| B. Le juge de l'enquête allemand : « <i>ein Hund der weder bellt noch beißt</i> »... | 155 |

| | |
|--|-----|
| Ministère public et juge de l'enquête – Une cohabitation heureuse ? Le rôle restreint, mais primordial, du juge dans la procédure d'enquête pénale en Allemagne | 161 |
| Rainer HORNING | |
| Introduction | 162 |
| Section 1. Le ministère public « maître de l'enquête » | 163 |
| A. Le statut du ministère public : la main droite du pouvoir exécutif ou « l'autorité la plus objective au monde » ? | 163 |
| B. Le positionnement des magistrats du parquet dans la pratique judiciaire : de fervents poursuivants ou des tigres édentés ? | 166 |
| Section 2. Le juge de l'enquête contrôleur du ministère public | 169 |
| A. Les compétences importantes bien que limitées du juge de l'enquête | 169 |
| B. Le juge de l'enquête allemand : « coursier du ministère public » ? | 172 |
| Conclusion | 175 |
| | |
| France | |
| La mise au rebut du juge d'instruction français | 177 |
| Djoheur ZEROUKI COTTIN | |
| Introduction | 177 |
| Section 1. L'état du droit français | 178 |
| A. Le juge d'instruction | 178 |
| B. Le juge des libertés et de la détention | 179 |
| C. Le procureur de la République | 180 |
| D. Les parties privées | 180 |
| E. La chambre de l'instruction | 182 |
| Section 2. Les évolutions | 183 |
| A. La confortation insuffisante du juge d'instruction | 184 |
| 1. Diversifier les regards | 184 |
| 2. Rompre la solitude | 186 |
| B. La suppression avortée du juge d'instruction | 187 |
| C. L'évitement rampant du juge d'instruction | 190 |
| Conclusion | 193 |

Le juge d'instruction français : acteur indispensable d'une phase procédurale sans équivalent 195

Wilfrid EXPOSITO

Introduction 195

Section 1. Le nécessaire maintien du système actuel, l'instruction préparatoire, espace de promotion du procès équitable 196

- A. La sauvegarde du droit des parties privées 196
 - 1. L'accès au juge 197
 - 2. L'accès au dossier pénal 198
 - 3. Le pouvoir d'action dans la conduite de l'instruction 199
- B. La garantie d'une justice pénale de qualité 200
 - 1. L'exigence d'indépendance et d'impartialité 200
 - 2. Les mécanismes de contrôle du juge d'instruction : remparts contre la toute-puissance 201
 - a. *Le contrôle préalable à l'exercice de la fonction* 202
 - b. *Le contrôle administratif et juridictionnel de l'activité du juge d'instruction* 202
 - c. *Le contrôle disciplinaire, civil et pénal* 204
 - 3. L'organisation rénovée de l'instruction préparatoire 205

Section 2. Les écueils d'un modèle alternatif portant suppression du juge d'instruction 207

- A. Le renforcement du rôle du ministère public 208
 - 1. L'omnipotence renforcée du ministère public 208
 - 2. Les moyens du ministère public ou la question de la capacité à instruire 210
- B. L'efficacité de l'action du juge du siège ? 211
- C. Les conséquences organisationnelles pour la juridiction de jugement 212
 - 1. La question des nullités 212
 - 2. La question de l'organisation des débats judiciaires 213

Conclusion 214

Italie**Les enseignements du système italien** 215

Kevin MARIAT

Introduction. *Se vogliamo che tutto rimanga come è* 215**Section 1. Présentation du système** 216

- A. La formation du système 216
 - 1. Une réforme mûrie 217
 - 2. Une réforme réalisée 219
- B. Le détail du système 220
 - 1. Les enquêtes préliminaires 221
 - 2. L'audience préliminaire 224
 - 3. Les procédures dites « spéciales » ou « alternatives » 224

Section 2. Analyse du système 225

- A. Pouvoirs et contre-pouvoirs 225
 - 1. Les facteurs de l'équilibre 226
 - 2. Les garanties de l'équilibre 228
- B. Déséquilibres et désillusions 229
 - 1. Les vecteurs du déséquilibre 230
 - 2. Les remèdes au déséquilibre 233

Conclusion. *Credevano di cambiare il mondo* 235**La réforme de la procédure pénale italienne
de l'inquisitoire à l'accusatoire
Un bilan vingt-cinq ans après** 237

Edmondo BRUTI LIBERATI

Introduction 237**Section 1. Le Code de procédure pénale italien de 1989 :
les raisons du changement** 238**Section 2. Le statut du ministère public en Italie et l'organisation
du parquet** 241

- A. Indépendance du ministère public 242
- B. Rapport avec la police judiciaire 243
- C. Principe de légalité des poursuites et organisation du parquet 244

| | |
|---|-----|
| Section 3. Le rôle du juge de l'enquête et les pouvoirs de la partie civile | 245 |
| Conclusion: le nouveau rôle du ministère public en Europe | 246 |

Suisse

| | |
|--|-----|
| Supprimer, conserver ou modifier le juge d'instruction ? Enseignements de droit comparé Droit suisse : approche théorique | 251 |
|--|-----|

Laurent MOREILLON

| | |
|---|-----|
| Introduction | 251 |
| Section 1. Les différents modèles de juges d'instruction envisagés | 253 |
| Section 2. Les garanties proposées par le législateur pour contrebalancer le pouvoir consolidé du ministère public II | 255 |
| Section 3. Un premier bilan | 256 |
| Section 4. Avantages et inconvénients | 259 |
| Conclusion | 260 |

| | |
|---|-----|
| Supprimer, conserver ou modifier le juge d'instruction ? Enseignements de droit comparé Droit suisse : approche pratique | 261 |
|---|-----|

Sandrine ROHMER

| | |
|---|-----|
| Introduction | 261 |
| Section 1. Le choix du modèle <i>ministère public II</i> : l'enquête et l'accusation dans les mains du ministère public | 263 |
| Section 2. Un premier bilan | 264 |
| Section 3. Avantages et inconvénients | 267 |
| Conclusion | 270 |

III. Droit anglo-saxon

Canada

Entre indépendance et imputabilité : description du rôle des acteurs du système de justice pénale canadien durant la phase préparatoire du procès et bilan critique 273

Manon LAPOINTE

Section 1. Description générale du système de justice criminelle canadien 273

Section 2. Les acteurs du système de justice présents durant la phase préparatoire 278

- A. Le policier 279
- B. Le procureur de la Couronne 282
- C. La relation entre les procureurs de la poursuite et les enquêteurs 289
- D. L'avocat de la défense 291
- E. Le juge de l'enquête 292

Section 3. Bilan critique 293

- A. Les mêmes maux qu'en Belgique? 293
- B. Les erreurs judiciaires 296
- C. Le déséquilibre des forces entre le poursuivant et l'accusé 299
- D. Les pratiques de « suraccusation » 300
- E. Le traitement des victimes 301
- F. Le faible apport des mesures de rechange 303

Conclusion 304

Droit international pénal

La figure délaissée du juge d'instruction en justice internationale pénale 305

Aurélie ALUMAÎTRE

Introduction 305

Section 1. Penser l'état du système en justice internationale pénale 307

- A. L'absence regrettée de juges d'instruction internationaux 308
 - 1. Le juge d'instruction : une figure délaissée 308
 - 2. Le procureur : une figure privilégiée 311
- B. L'existence bienvenue de mécanismes juridictionnels 313

Section 2. Repenser la cohérence du système en justice internationale pénale 315

- A. Un constat unanime : un désintérêt manifeste pour la phase préliminaire 315
- B. Une solution pérenne : la prise en compte nécessaire des spécificités du système international 317
 - 1. Renforcer le contrôle judiciaire 317
 - 2. Adapter les pratiques 318

Conclusion 320

Le juge d'instruction : un nouveau souffle pour la justice pénale internationale ? 321

François ROUX et Johann SOUFI

Introduction 321

Section 1. Rejet des juges d'instruction devant les juridictions pénales internationales 324

- A. Une procédure internationale essentiellement accusatoire 324
- B. Des réticences parmi les acteurs et les observateurs des procès internationaux 326

Section 2. Conséquences de l'absence de juges d'instruction devant les juridictions pénales internationales 327

- A. Un obstacle à la manifestation de la vérité 327
- B. Une procédure fondamentalement inégale 328
 - 1. Une inégalité des armes structurelle 328

| | |
|---|------------|
| 2. Un système de communication des pièces imparfait | 329 |
| C. Des procès longs et complexes | 330 |
| 1. Un contrôle des enquêtes <i>a posteriori</i> lors du procès | 330 |
| 2. Des procédures complexes et impossibles à suivre pour les observateurs | 330 |
| Section 3. Proposition d'un système réellement hybride | 331 |

Conclusions 335

Damien SCALIA