

TABLE DES MATIÈRES

Liste des tableaux	xxxv
Liste des sigles et abréviations	xxxvii
Introduction – Un nouveau modèle de cour constitutionnelle.	1
1. Le carcan des boîtes conceptuelles	2
2. Changement de paradigme au sein des cours constitutionnelles	4
3. Exemple de dialogue social récent à la Cour suprême du Canada : les affaires <i>Trinity Western</i>	5
4. Plan de l'ouvrage	8
PARTIE 1 – LA LOGIQUE DERRIÈRE LE NOUVEAU MODÈLE DE COUR CONSTITUTIONNELLE.	11
Chapitre 1 – Présentation des principaux concepts	13
1.1 La « société civile » et ses acteurs	13
1.2 La démocratie participative.	15
1.3 Le dialogue social (ou dialogue citoyen)	18
1.4 Le dialogue social dans sa dimension constitutionnelle	20
Chapitre 2 – La toile de fond du nouveau modèle	23
2.1 Le juge, cet humain faillible	25
2.2 La pression exercée par les acteurs sociaux.	26
2.3 Le problème d'accès à la justice.	30
2.4 L'apparence de justice et l'image des juges.	32
2.5 La pratique américaine des <i>amicus curiae</i>	37

Chapitre 3 – Appuis théoriques au nouveau modèle	39
3.1 Alexander M. Bickel	40
3.2 Barry E. Friedman	41
3.3 Louis Fisher et Neil Devins	43
3.4 Christine Bateup	44
3.5 Conrado H. Mendes	46
PARTIE 2 – PRÉSENTATION DU MODÈLE CANADIEN	51
Chapitre 4 – La Cour suprême du Canada et la participation citoyenne avant 2010	53
4.1 La période précédant 1974 : un trou noir	54
4.2 La période 1974-1981 : point de départ d'une relation	58
4.2.1 Les affaires <i>Lavell</i> (1974) et <i>Morgentaler</i> (1975)	59
4.2.2 La trilogie <i>Thorson</i> (1975), <i>McNeil</i> (1976) et <i>Borowski</i> (1981)	62
4.3 La période 1982-1985 : méfiance à l'endroit des acteurs sociaux	69
4.4 La période 1986-1991 : vent dans les voiles	72
4.4.1 Approche mieux encadrée des interventions judiciaires	72
4.4.2 L'affaire <i>Finlay</i> (1986)	74
4.5 La période 1992-2009 : tombée du rideau	77
4.5.1 L'affaire <i>Conseil canadien des églises</i> : retour à la case départ	78
4.5.2 Allégations de collusion activiste	82
4.5.3 Les reproches publics des juges de la Cour suprême à l'endroit des acteurs sociaux	84
4.5.4 Répercussions sur les interventions	85
4.6 Récapitulatif	86
Chapitre 5 – La nouvelle Cour suprême du Canada en chiffres	89
5.1 L'accroissement de l'intérêt des acteurs sociaux dans les affaires judiciaires	93

5.2	L'ouverture de la Cour aux demandes d'intervention par les acteurs sociaux	96
Chapitre 6 – L'affaire <i>Downtown Eastside</i> (2012)		101
6.1	Cadre théorique de l'analyse du discours judiciaire	101
6.1.1	Les fondements de la théorie de Chaïm Perelman	102
6.1.2	La notion d'auditoire	103
6.1.3	Les prémisses de l'argumentation	104
6.1.4	Les techniques argumentatives	105
6.2	Faits et contexte de l'affaire <i>Downtown Eastside</i>	107
6.3	Analyse du discours tenu par le Juge Cromwell	110
6.3.1	Auditoire universel et auditoires particuliers	111
6.3.2	La valorisation des acteurs sociaux	113
6.3.3	L'interprétation du test applicable à la qualité pour agir dans l'intérêt public	117
6.4	Réactions et répercussions sur le processus judiciaire	121
6.4.1	Chez les auteurs.	122
6.4.2	À la Cour suprême.	123
6.4.3	Devant les tribunaux inférieurs	125
PARTIE 3 – ÉTUDES DE CAS		129
Chapitre 7 – L'affaire <i>Caron</i> : l'approche argumentative distincte des intervenants		131
7.1	Résumé du dossier	132
7.2	Analyse des argumentations	136
7.2.1	Approche conséquentialiste de l'acteur social impliqué directement.	136
7.2.2	Approche contextuelle et déontologique des acteurs sociaux agissant comme intervenants	138
7.3	Analyse du discours judiciaire.	141
Chapitre 8 – L'affaire <i>Auton</i> : la possibilité pour un individu de contribuer au débat judiciaire		145
8.1	Résumé du dossier	146

8.2	L'intervenante rebelle qui veut rétablir les faits	149
8.3	Surprise inattendue et joie pour l'intervenante isolée.	151
Chapitre 9 – L'affaire <i>Congrégation</i> : l'influence des acteurs sociaux sur la façon d'aborder un litige		
9.1	Résumé du dossier	156
9.2	Les questions en litige selon la perception de la Congrégation	157
9.3	Les questions en litige selon l'Alliance évangélique et l'Église adventiste	158
9.4	Les questions en litige selon l'Association canadienne des libertés civiles	159
9.5	Les questions en litige selon la Cour suprême	160
Chapitre 10 – L'affaire <i>PHS Community</i> : l'influence des acteurs sociaux sur la rhétorique constitutive de la Cour suprême		
10.1	Qu'est-ce que la rhétorique constitutive ?	165
10.2	L'affaire <i>PHS Community</i> : résumé du dossier.	167
10.3	La rhétorique constitutive des différents acteurs du dossier	169
10.3.1	La rhétorique constitutive du procureur général et de ses alliés	169
10.3.2	La rhétorique constitutive des acteurs sociaux	170
10.3.3	La rhétorique constitutive de la Cour suprême	173
Chapitre 11 – L'affaire <i>Bragg</i> : les intervenants en tant que messagers de la société civile		
11.1	Résumé du dossier	178
11.2	L'apport d'UNICEF Canada	182
11.3	L'apport de Jeunesse, J'écoute	186
Chapitre 12 – Nouveau modèle d'analyse de l'impact des acteurs sociaux sur la décision judiciaire et la production des normes.		
12.1	Description du modèle d'analyse	192
12.1.1	Le niveau d'impact « nul »	194
12.1.2	Le niveau d'impact « faible »	194

12.1.3 Le niveau d'impact « modéré »	194
12.1.4 Le niveau d'impact « significatif »	195
12.1.5 Le niveau d'impact « élevé »	196
12.1.6 Le niveau d'impact « majeur »	196
12.2 Précisions	197
Chapitre 13 – Premier exemple d'analyse d'impact : l'affaire <i>Tessling</i>	199
13.1 Résumé du dossier	200
13.2 Analyse de l'impact de l'ACLCL	201
13.2.1 La résidence, ce lieu sacré	202
13.2.2 Élaboration d'un test normatif	204
13.2.3 Application du test normatif	206
13.2.4 Application du modèle d'analyse	208
Chapitre 14 – Deuxième exemple d'analyse d'impact : l'affaire <i>A.M.</i>	209
14.1 Résumé du dossier	210
14.2 Analyse de l'impact de l'ACLCL et de la CLA	211
14.2.1 L'école, autre lieu sacré	212
14.2.2 La première étape du test élaboré dans <i>Tessling</i>	215
14.2.3 Le deuxième volet du test normatif	218
14.2.4 Application du modèle d'analyse	221
Chapitre 15 – Troisième exemple d'analyse d'impact : l'affaire <i>Kang-Brown</i>	223
15.1 Résumé du dossier	223
15.2 Analyse de l'impact de l'intervenante CLA dans la création d'une nouvelle norme	226
15.3 Application du modèle d'analyse	230
Chapitre 16 – Quatrième exemple d'analyse d'impact : l'affaire <i>Patrick</i>	233
16.1 Résumé du dossier	234
16.2 Analyse de l'impact des acteurs sociaux	235

16.3 Dialogue jurisprudentiel entre la Cour et les intervenants . . .	237
Chapitre 17 – Cinquième exemple d’analyse d’impact :	
<i>l’affaire Gomboc</i>	243
17.1 Résumé du dossier	244
17.2 Analyse de l’impact de l’ACLC	246
Chapitre 18 – Sixième exemple d’analyse d’impact :	
<i>l’affaire Vu</i>	251
18.1 Résumé du dossier	252
18.2 Analyse de l’impact des acteurs sociaux	253
Chapitre 19 – Septième exemple d’analyse d’impact :	
<i>l’affaire Spencer</i>	259
19.1 Résumé du dossier	260
19.2 Analyse de l’impact des acteurs sociaux	262
Conclusion – La relation changeante entre la société	
civile et la Cour suprême du Canada	269
Annexe – Présence des acteurs sociaux dans les	
dossiers de la Cour suprême 2004-2019	273
Bibliographie	377
Table de la législation	399
Table de la jurisprudence	401
Index analytique	409