

LOÏC PAREIN

COLLECTION LATINE

Série II/Volume 8

# LA FIXATION DE LA PEINE

De l'homme *coupable* à l'homme *capable*

Helbing Lichtenhahn

## Remerciements

Au *Livre I des Pensées pour moi-même*, Marc-Aurèle s'attache à rendre hommage. Il établit en effet ce qu'il doit à chacun de ceux qui l'ont entouré, en particulier ses précepteurs, ses amis et ses proches. Qu'il me soit également permis d'emprunter le chemin de la reconnaissance en guise de préambule.

Tout d'abord à l'égard de mes co-directeurs. A Monsieur le Professeur André Kuhn d'une part, notamment pour sa disponibilité féconde. Qu'il est rassurant pour un doctorant de pouvoir frapper à la porte de son directeur pour lui livrer tout de go ses interrogations et ses idées en sachant avec certitude qu'au sortir du bureau, la perspective s'en trouvera toujours transformée. A Monsieur le Professeur Alain Papaux d'autre part, notamment pour sa bienveillante exigence. A l'instar de quelques sommets, certaines attentes apparaissent parfois trop élevées au regard de nos compétences actuelles mais c'est sans compter sur les capacités acquises en cours de route lorsque celle-ci est jalonnée d'encouragements.

Ce n'est pas encore la famille, mais ils en sont proches. Le présent doctorat doit effectivement beaucoup aux collaborateurs de l'Institut de Criminologie et de Droit pénal, version « Internef ». Il y règne non pas une banale ambiance de travail mais une atmosphère vivifiante où les échanges juridiques et non-juridiques nourrissent tant l'esprit que le cœur. Que chacun puisse lire entre ses lignes la reconnaissance personnelle que je lui porte pour ses années de complicité. Un remerciement particulier à Joëlle Vuille qui, hormis avoir fréquemment prêté assistance à l'auteur, s'est chargée de la relecture, « besogne qu'on ne fait pas soi-même ».

Enfin, il convient de se tourner vers les siens. Que mes grands-parents, mes parents et ma sœur soient remerciés pour l'affection intarrissable qu'ils m'ont témoignée durant cette période de rédaction. Un remerciement particulier à ma mère qui encore une fois est à l'origine, cette fois-ci de nombreuses corrections.

# Sommaire

Remerciements .....	V
Table des abréviations .....	XI
Introduction .....	1
Partie I : Aspects théoriques en matière de fixation de la peine .....	5
§ 1. <i>Généralités</i> .....	5
§ 2. <i>La peine passionnelle : le criminel, un bouc émissaire</i> .....	7
§ 3. <i>La peine rationnelle</i> .....	21
§ 4. <i>Conclusion</i> .....	100
Partie II : La fixation de la peine en droit suisse .....	105
§ 1. <i>Généralités</i> .....	105
§ 2. <i>La fonction de la peine</i> .....	110
§ 3. <i>La fixation de la peine selon l'art. 47 CP</i> .....	125
§ 4. <i>Conclusion : le criminel, un individu ?</i> .....	185
Partie III : La fixation de la sanction dans un droit pénal libérateur .....	191
§ 1. <i>Généralités</i> .....	191
§ 2. <i>Le criminel : individu submergé</i> .....	192
§ 3. <i>La sanction</i> .....	217
§ 4. <i>La fixation de la sanction</i> .....	221
§ 5. <i>Conclusion</i> .....	239
Conclusion .....	241
<b>Annexe : Tableau récapitulatif des critères de fixation de la peine selon l'art. 47 CP .....</b>	<b>244</b>
<b>Table des matières .....</b>	<b>245</b>
<b>Bibliographie .....</b>	<b>249</b>

# Table des matières

Remerciements .....	V
Sommaire .....	IX
Table des abréviations .....	XI
Introduction .....	1
Partie I : Aspects théoriques en matière de fixation de la peine .....	5
§ 1. Généralités .....	5
§ 2. La peine passionnelle : le criminel, un bouc émissaire .....	7
I. Le criminel .....	7
II. La fonction de la peine .....	13
III. La fixation de la peine .....	18
§ 3. La peine rationnelle .....	21
I. Sapere aude ! .....	21
II. Le criminel : un individu désaccordé .....	23
1. Le criminel .....	23
2. La fonction de la peine .....	25
3. La fixation de la peine .....	27
III. Le criminel : un individu en (infr)action .....	28
1. Le criminel .....	28
2. La fonction de la peine .....	30
3. La fixation de la peine .....	32
IV. Le criminel : un individu passionné .....	34
1. Le criminel .....	34
2. La fonction de la peine .....	37
3. La fixation de la peine .....	39
V. Le criminel : un individu coupable .....	40
1. Le criminel .....	40
2. La fonction de la peine .....	41
3. La fixation de la peine .....	45
VI. Le criminel : un individu prédateur .....	48
1. Le criminel .....	48
2. La fonction de la peine .....	50
3. La fixation de la peine .....	50
VII. Le criminel : un individu hostile .....	52
1. Le criminel .....	52
2. La fonction de la peine .....	53
3. La fixation de la peine .....	54
VIII. Le criminel : un individu despotique .....	55

1. Le criminel .....	55
2. La fonction de la peine .....	57
3. La fixation de la peine .....	58
IX. Le criminel : un individu rationnel .....	59
1. Le criminel .....	59
2. La fonction de la peine .....	62
3. La fixation de la peine .....	63
X. Le criminel : un individu schizophrène .....	65
1. Le criminel .....	65
2. La fonction de la peine .....	69
3. La fixation de la peine .....	70
XI. Le criminel : un individu hors-la-loi .....	72
1. Le criminel .....	72
2. La fonction de la peine .....	74
3. La fixation de la peine .....	75
XII. Le criminel : un individu qui dit non .....	76
1. Le criminel .....	76
2. La fonction de la peine .....	80
3. La fixation de la peine .....	81
XIII. Le criminel : un individu infectieux .....	82
1. Le criminel .....	82
2. La fonction de la peine .....	85
3. La fixation de la peine .....	86
XIV. Le criminel : un individu coagulant .....	88
1. Le criminel .....	88
2. La fonction de la peine .....	90
3. La fixation de la peine .....	92
XV. Le criminel : individu désocialisé .....	93
1. Le criminel .....	93
2. La fonction de la peine .....	95
3. La fixation de la peine .....	98
§ 4. <i>Conclusion</i> .....	100
Partie II : La fixation de la peine en droit suisse .....	105
§ 1. <i>Généralités</i> .....	105
§ 2. <i>La fonction de la peine</i> .....	110
I. Terminologie .....	110
II. Selon la loi .....	114
III. Selon la jurisprudence .....	121
IV. Critiques .....	123
§ 3. <i>La fixation de la peine selon l'art. 47 CP</i> .....	125
I. Le principe .....	125

---

II.	La quotité de la peine .....	131
1.	La rétribution.....	131
a.	La gravité de la lésion ou de la mise en danger .....	131
b.	Le caractère répréhensible de l'acte.....	137
c.	Les motivations et les buts .....	139
d.	La liberté décisionnelle .....	142
e.	Le rôle d'un tiers .....	144
ea.	La relation avec la victime .....	144
eb.	Les agents infiltrés .....	146
f.	L'intensité de la volonté délictuelle .....	148
2.	La prévention .....	148
a.	Les antécédents .....	148
aa.	Généralités.....	148
ab.	L'âge .....	149
ac.	La culture .....	153
ad.	La réputation .....	154
ae.	Les condamnations antérieures et simultanées .....	155
b.	La situation personnelle .....	159
ba.	La situation familiale .....	159
bb.	La situation sociale.....	160
bc.	La situation économique .....	161
bd.	La situation professionnelle .....	161
c.	L'effet de la peine sur l'avenir de l'auteur.....	162
d.	Le comportement de l'auteur après l'acte.....	165
da.	Généralités.....	165
db.	Les aveux .....	166
dc.	Prise de conscience et remords .....	169
e.	L'attitude des autorités pénales durant la procédure.....	171
f.	Le relais médiatique .....	173
III.	Le choix de la peine.....	174
IV.	La motivation .....	176
V.	Le recours en matière pénale.....	181
§ 4.	<i>Conclusion : le criminel, un individu ?</i> .....	185
Partie III :	La fixation de la sanction dans un droit pénal libérateur.....	191
§ 1.	<i>Généralités</i> .....	191
§ 2.	<i>Le criminel : individu submergé</i> .....	192
I.	Le renversement des présomptions .....	192
II.	Les déterminismes.....	197
III.	Le libre-arbitre.....	200
IV.	La société.....	205
V.	Le droit pénal libérateur .....	208

1. Le concept .....	208
2. Le rapport entre la Défense sociale nouvelle et le Droit pénal libérateur.....	214
a. Les recoupements.....	214
b. Les divergences.....	215
ba. La responsabilité .....	215
bb. La rétribution.....	216
bc. L'exécution de la sanction .....	216
§ 3. <i>La sanction</i> .....	217
I. La définition .....	217
1. Un individu submergé.....	217
2. Une infraction.....	218
3. Une contrainte étatique .....	218
II. Le fondement.....	219
III. Le but.....	219
IV. La fonction .....	220
§ 4. <i>La fixation de la sanction</i> .....	221
I. Les deux variables .....	221
II. L'intensité coercitive.....	224
1. Avant l'infraction .....	224
2. Au moment de l'infraction.....	224
3. Après l'infraction .....	226
III. Le genre de sanction.....	226
1. Généralités.....	226
2. La sanction limitant le droit au mouvement .....	229
3. La sanction pécuniaire.....	230
4. Le travail d'intérêt général .....	232
IV. Critiques .....	234
1. Quelques inquiétudes .....	234
2. Formation insuffisante des magistrats.....	235
3. Indétermination de la sanction .....	235
4. Affaiblissement de la répression .....	237
§ 5. <i>Conclusion</i> .....	239
Conclusion.....	241
Annexe : Tableau récapitulatif des critères de fixation de la peine selon l'art. 47 CP .....	244
Bibliographie.....	249