

CONVENTION FEDERALE 11 FEVRIER

Plan

- Le 14 janvier: *Introduction*. L'idée de constitution
- Le Congrès Continental et les Articles de la Confédération (1776-1787)
- *L'arrière-fonds des débats*
- Le 28 janvier : Le Congrès Continental et les Articles de la Confédération
- Le 4 février : Les causes de la convocation de la Convention (1785-1787)
- Le 11 février : Les états et les délégués
- Le 18 février : L'organisation de la Convention
-
- *Les débats et les décisions*
- Le 11 mars : La création du Sénat
- Le 18 mars : Le pouvoir du Congrès et des états
- Le 25 mars : La représentation et le vote
- Le 1er avril : La création de la présidence
- Le 8 avril : La création du judiciaire
-
- Le 6 mai : *Conclusion*. Amendements, droits de l'homme, ratification

- Woody Holton « Rebuttal » (réponse aux critiques dans un symposium sur son article « Primitive Accumulation »), *Labor : Studies in Working Class History of the Americas*, 2009.

LOUANGE DES REBELLIONS

- L'esprit de résistance au gouvernement est si précieux en certaines occasions que je voudrais toujours le voir en éveil. Il sera souvent exercé sans justification, mais c'est préférable à ne l'être jamais. J'aime une petite émeute de temps en temps. C'est comme un orage dans l'atmosphère. (Thomas Jefferson à Abigail Adams le 22 février 1787.

L'ARBRE DE LA LIBERTE ARROSE PAR LE SANG (I)

- Le gouvernement anglais a tant de fois embauché des gazetiers pour qu'ils mentent en répétant sur tous les modes que nous sommes dans un état d'anarchie, que le monde a fini par le croire, la nation anglaise l'a cru, les ministres eux-mêmes l'ont cru et ce qui est plus extraordinaire, nous l'avons cru nous aussi. Mais où constater cette anarchie ? Où a-t-elle jamais existé si ce n'est dans le seul état du Massachusetts ? Et l'histoire peut-elle produire un exemple de rébellion si honorablement conduite ? Je ne dis rien de ses motifs. Ils étaient ancrés dans l'ignorance, pas dans la méchanceté. *Dieu nous préserve de jamais passer vingt ans sans une telle rébellion.* Les gens ne peuvent pas être tous et toujours bien informés. Ceux qui ont tort seront mécontents en proportion de l'importance des faits sur lesquels ils se trompent. S'ils restent paisibles en se méprenant ainsi, c'est une léthargie, le signe annonciateur de la mort de la liberté publique. Nous avons eu treize états indépendants pendant onze ans. Il y a eu une seule rébellion. Cela revient à une rébellion en un siècle et demi par état. Quel pays a jamais existé pendant un siècle et demi sans rébellion ? Et quel pays peut conserver ses libertés si ses gouvernants ne sont pas prévenus de temps en temps que leur peuple conserve son esprit de résistance ? Qu'il prenne les armes. Le remède est de les rétablir dans le droit chemin quant aux faits, de les pardonner et de les pacifier. Que signifient quelques vies perdues en un siècle ou deux ? L'arbre de la liberté doit, de temps en temps, être arrosé du sang des tyrans, car c'est un engrais naturel. Notre Convention a été trop impressionnée par l'insurrection du Massachusetts : et *sous l'impulsion du moment*, ils lancent un milan pour assurer l'ordre dans la basse-cour [setting up a kite to keep the hen-yard in order : laisser le renard garder le poulailler ?] .
- (Thomas Jefferson à William Smith, le 13 novembre 1787 ; souligné par moi.)

LA CONSTITUTION COMME DISPOSITIF ANTI-SUICIDE

- Les constitutions sont des chaînes avec lesquelles les hommes se lient dans les moments où ils sont sains d'esprit afin de ne pas se donner la mort un jour de délire. (John Potter Stockton, sénateur américain, 1871).

LA CONSTITUTION COMME DISPOSITIF ANTI-IVRESSE

- Une constitution est une législation faite par Pierre sobre pour le bénéfice de Pierre ivre.
(Friedrich Hayek, *The Constitution of Liberty.*)

LA TERRE APPARTIENT AUX VIVANTS

- On similar ground it may be proved that *no society can make a perpetual constitution*, or even a perpetual law. *The earth belongs to the living generation.* They may manage it then, and what proceeds from it, as they please, during their usufruct. They are masters too of their own persons, and consequently may govern them as they please. But persons and property make the sum of the objects of government. The constitution and the laws of their predecessors extinguished them, in their natural course, with those whose will gave them being. This could preserve that being till it ceased to be itself, and no longer. *Every constitution, then, and every law, naturally expires at the end of 19 years.* If it be enforced longer, it is an act of force and not of right. (Jefferson, lettre à Madison, le 6 septembre 1789 c'est moi qui souligne.)

LES ARTICLES “COUCHER DU SOLEIL” (SUNSET CLAUSES) DE LA CONSTITUTION

- L'immigration ou l'importation de telles personnes que l'un quelconque des Etats actuellement existants jugera convenable d'admettre ne pourra être prohibée par le Congrès *avant l'année mil huit cent huit*. (Article I. 9 de la Constitution des Etats-Unis.)
- Le Congrès, quand les deux tiers des deux Chambres l'estimeront nécessaire, proposera des amendements à la présente Constitution ou, sur la demande des législatures des deux tiers des États, convoquera une convention pour en proposer ; dans l'un et l'autre cas, ces amendements seront valides à tous égards comme faisant partie intégrante de la présente Constitution, lorsqu'ils auront été ratifiés par les législatures des trois quarts des Etats, ou par des conventions dans les trois quarts d'entre eux, selon que l'un ou l'autre mode de ratification aura été proposé par le Congrès. Sous réserve que nul amendement qui serait adopté *avant l'année mil huit cent huit* ne puisse en aucune façon affecter la première et la quatrième clause de la neuvième section de l'Article premier, et qu'aucun État ne soit, *sans son consentement*, privé de l'égalité de suffrage au Sénat. (Article V de la Constitution des Etats-Unis.)

TROIS CONCEPTIONS DE LA CONSTITUTION

- 1. La constitution comme un pacte entre les vivants. Conventions constitutionnelles périodiques.
- 2. La constitution comme la tyrannie des constituants sur leurs successeurs.
Amendement difficile
- 3. La constitution comme un accord entre les générations dans l'intérêt de toutes.
Amendement difficile.

LA CONSTITUTION COMME DISPOSITIF ANTI-GASPILLAGE

- [Dans certains cas] permettre qu'un sujet soit soumis à la politique ordinaire du vote à la majorité inviterait à des investissements improductifs (*rent seeking*) très coûteux. Si le vote d'une majorité simple pouvait changer la forme fondamentale d'un gouvernement ou exproprier une minorité de sa richesse, des ressources énormes seraient peut-être utilisées pour rechercher de telles législations et y résister. En un sens, une clause constitutionnelle stipulant la majorité qualifiée confine la discrétion législative à des affaires qui n'importent pas tant ; les enjeux ne sont pas assez élevés pour susciter des dépenses disproportionnées de ressources en vue de redistribuer la richesse ou l'utilité.
(Richard Posner, "The constitution as an economic document", *George Washington Law Review* 1987-88.)

UN DILEMME DU PRISONNIER ENTRE LES GENERATIONS

- Il est mieux pour chaque génération si la constitution reste la même à travers les générations que si chacune d'elle est libre de la refaire, mais encore mieux pour une génération donnée si elle, seule, est libre de la refaire.

- Stephen Holmes, « Precommitment and the paradox of democracy », in J. Elster et R. Slagstad (eds.), *Constitutionalism and Democracy*, 1988.

- Robert Martineau, « The mandatory referendum on calling a state constitutional convention », *Ohio State Law Journal* 1970.

- Gerald Benjamin, « The mandatory constitutional referendum question », *Albany Law Review* 2005.

L'ARBRE DE LA LIBERTE ARROSE PAR LE SANG (II)

- La liberté de la terre tout entière dépendait de l'issue de la confrontation, et un tel prix fut-il jamais gagné avec si peu de sang innocent ? (Thomas Jefferson à William Short, le 3 janvier 1793.)
- (Du moins, il ne dit pas, "Ce sang fut-il donc si pur ?").

CHRONOLOGIE DE LA CONVOCATION DE LA CONVENTION

- Mars 1785 : Conférence de Mount Vernon pour régler l'accès au fleuve Potomac à la frontière du Maryland et de la Virginie
- Automne 1785 : Madison propose à l'assemblée de Virginie une Convention de tous les états pour régler le pouvoir du Congrès sur le commerce.
- 21 février 1786 : L'assemblée de Virginie autorise un comité, dont fait partie Madison, à inviter tous les états à envoyer des délégués.
- Mars 1786 : Choix d'Annapolis (une petite ville du Maryland) comme site de la Convention « afin d'éviter le voisinage du Congrès et des grandes villes commerciales [...] et les oppositions et les influences susceptibles d'en émaner » (Madison).
- Août 1786 – Février 1787 : Rébellion de Shays
- Septembre 1786 : Neuf états répondent positivement à l'invitation de la Virginie, mais cinq seulement envoient des délégués à Annapolis. La Convention recommande la convocation d'une Convention Fédérale pour réviser la constitution.
- Octobre 1786 : Nomination d'un grand comité du Congrès Continental pour considérer les recommandations d'Annapolis
- Septembre 1786-Février 1787: nomination de délégués à la Convention par sept des états
- 21 Février 1787 : rapport du grand comité du Congrès qui, à la majorité d'une voix, recommande la convocation de la Convention. Approbation par le Congrès des recommandations et convocation de la Convention pour le deuxième lundi de mai.

CONSTRUCTION DE PHARES

- Light houses, beacons, buoys, or other necessary signals shall be erected, fixed, and maintained upon Chesapeake Bay, between the sea and the mouths of the rivers Potowmack and Pocomoke, and upon the river Potowmack, at the expense of both states. If upon Potowmack river, at the joint and equal charge of both states ; and if upon the before mentioned part of Chesapeake bay, Virginia shall defray five parts, and Maryland three parts of such expence. (Texte du « Mount Vernon Compact » in *The Papers of James Madison*, vol.8, 457-61.)

JEEU DE LA POULE MOUILLEE

- MARYLAND
- Construire un phare Ne pas construire

- Construire
- un phare 2, 2 2, 4
-
- VIRGINIE
-
- Ne pas
- construire 4, 2 1, 1
-

JEU DE LA POULE MOUILLEE (GAME OF CHICKEN)

SOURCES DE NON COOPERATION

• TYPE DE JEU	SOURCE DE LA NON-COOPERATION	BIEN PUBLIC
Dilemme du Prisonnier	Opportunisme	Accès aux ports
Jeu de l'Assurance	Information imparfaite	Contrôle de maladies
Lutte des sexes	Injustice du fardeau inégal	Poids et mesures
Poule mouillée	Indétermination du choix	Construction de phare

LUTTE DES SEXES AVEC COMPENSATION

	Système du Nord	Système du Sud	Système du Nord, Sud compensé	Statu quo
Nord	3	2	2.5	0
Sud	2	3	2.5	0

CHOIX DE SITE DE LA CONSTITUANTE

- Lorsqu'il fut question de choisir la ville où on assemblait les Etats Généraux, Necker fut d'avis de les réunir à Paris, parce qu'il se croyait sûr de son influence dans cette capitale, mais le Roi se décida pour Versailles, par le frivole motif de ne pas déranger ses chasses et ses commodités. Pour moi, je proposai Saint-Germain, qui ne valait guère mieux que Versailles, et j'ai eu souvent regret, depuis, de n'avoir pas assez considéré alors l'importance d'éloigner cette assemblée de Paris et de toute grande ville où la populace est si nombreuse et facile à soulever. On était alors en si grande sécurité à cet égard que je ne fus pas frappé de cette réflexion. Une ville de guerre, comme Cambrai, ou toute autre en Flandre ou en Picardie, ou du moins la ville de Compiègne, auraient bien mieux convenu. (Comte de Saint-Priest, *Mémoires*, t. I, p. 219-20.)

ANNAPO利S (I)

- By choosing the relatively secluded town of Annapolis [...], the conference organizers had purposely bypassed the main commercial towns and congressional precincts to *guard against any accusations that the commissioners were in the thrall of outside parties*. [...] The turnout was meager – only twelve delegates showed up from five states- yet the paltry attendance *proved a blessing*, weeding out potential foes of a more centralized government. The intimacy of this group of nationalists *allowed the talks* to range far beyond commercial disputes to a richer, more trenchant critique of the crumbling Articles of Confederation. (Ron Chernow, *Alexander Hamilton*, 2004, p. 223 ; c'est moi qui souligne.)

ANNAPO利S (II)

- Hamilton *did not intend to work on interstate commercial agreements* or to allow the other delegates to do so. [...] When he got [to Annapolis] and found delegates from four states, he offered a resolution declaring that the task of the convention was hopeless. When word arrived that delegates from two more states were on their way, requesting that the convention not break until they arrived, Hamilton *pressed his resolution the harder*. In collaboration with Madison and John Dickinson of Delaware, Hamilton carried the day and his resolution was adopted as the 'report' of the convention., The report said in effect that the nation was in a grave crisis, that it was futile to consider commercial regulations except in the context of larger problems, and that *not enough states had shown up anyway*. Accordingly the legislatures of the several states should send delegates to a general convention to meet in Philadelphia in May 1787. (Forrest McDonald, *Alexander Hamilton*, 1979, p. 91 ; c'est moi qui souligne.)

LE CHUTZPAH DE HAMILTON

- Hamilton imposa d'abord l'urgence pour assurer la *prise des décisions non mandatées*, en l'absence de délégués supplémentaires qui auraient pu s'y opposer, et justifia ensuite la *non prise des décisions mandatées* par cette absence même.

PROPOSITION ADOPTEE A ANNAPOLIS

- Under this impression, Your Commissioners, with the most respectful deference, beg leave to suggest their unanimous conviction, that it may essentially tend to advance the interests of the union, if the States, by whom they have been respectively delegated, would themselves concur, and use their endeavours to procure the concurrence of the other States, in the appointment of Commissioners, to meet at Philadelphia on the second Monday in May next, to take into consideration the situation of the United States, to devise such further provisions as shall appear to them necessary to render the constitution of the Federal Government adequate to the exigencies of the Union; and to report such an Act for that purpose to the United States in Congress assembled, as *when agreed to, by them, and afterwards confirmed by the Legislatures of every State,* will effectually provide for the same. (“Proceedings of commissioners to remedy defects of the federal government”, Annapolis le 14 septembre 1786; c'est moi qui souligne)

CONVOCATION DECIDEE PAR LE CONGRES

- Resolved that in the opinion of Congress it is expedient that on the second Monday in May next a Convention of delegates who shall have been appointed by the several states be held at Philadelphia for *the sole and express purpose of revising the Articles of Confederation* and reporting to Congress and the several legislatures such alterations and provisions therein as shall *when agreed to in Congress and confirmed by the states* render the federal constitution adequate to the exigencies of Government & the preservation of the Union. (Résolution du Continental Congress le 21 février 1787 ; c'est moi qui souligne.)

- H. James Henderson, *Party Politics in the Continental Congress*, 1974

QuickTime™ and a
TIFF (Uncompressed) decompressor
are needed to see this picture.

- Charles Warren, *The Making of the Constitution*, 1928

GEORGE WASHINGTON ET L'OBSESSION DU DESINTERESSEMENT

[George Washington] était *un obsédé du désintéressement*. Il se voyait volontiers comme Cincinnatus, qui retourna aux champs après avoir servi sa patrie. À deux reprises, pourtant, il accepta d'entrer dans la vie publique, en 1787 quand il fut nommé délégué à la Convention fédérale et en 1789 quand il fut élu premier président sous la nouvelle Constitution. D'après l'historien Gordon Wood, la première de ces décisions était en effet motivée par la crainte que son abstention ne fût interprétée [selon l'herméneutique du soupçon]. « Ce qui finalement détermina Washington à assister à la Convention, écrit Wood, fut la crainte que le peuple ne pense qu'il désirât l'échec du gouvernement fédéral afin de pouvoir monter un coup d'État militaire. » Autrement dit, il craignait l'imputation selon laquelle il aurait mené la *politique du pire*. (J. Elster, *Le désintéressement*, 2009, p. 50, citant Gordon Wood, «Interest and disinterestedness in the making of the Constitution», in Richard Beeman, Stephen Botein et Edward Carter (eds.), *Beyond Confederation : Origins of the Constitution and American National Identity*, 1987.)

- M. Myers, *Liberty without Anarchy : A History of the Society of the Society of the Cincinnati*, 1983.

LES TREIZE ETATS EN 1787

	<i>Population</i>
• <i>Le Nord</i>	
• Massachusetts :	360,000
• New Hampshire :	102,000
• New York :	233, 000
• Connecticut :	202, 000
•	
• <i>Le Centre</i> :	
• Delaware :	37, 000
• New Jersey :	138, 000
• Pennsylvanie :	360, 000
•	
• <i>Le Sud</i>	
• Maryland :	250, 000 dont 80, 000 esclaves
• Virginie :	530, 000, dont 280, 000 esclaves
• Caroline du Nord:	225, 000 dont 60, 000 esclaves
• Caroline du Sud :	180, 000 dont 80, 000 esclaves
• Géorgie :	100, 000 dont 20, 000 esclaves
•	