

# Le contentieux administratif

Edité par  
François Bellanger et Thierry Tanquerel

# Table des matières

Sommaire .....	5
Avant-propos .....	7

VINCENT MARTENET/MATTHIEU CORBAZ

## **L'influence des garanties fondamentales de procédure sur le contentieux administratif .....**

9

I. Introduction .....	9
II. Le champ d'application du droit à un procès équitable .....	10
A. L'interprétation autonome et extensive des notions conventionnelles .....	11
B. Les contestations sur des droits et obligations de caractère civil .....	11
C. Les accusations en matière pénale .....	14
III. Le droit d'accéder au juge .....	17
A. La garantie .....	17
B. Les exceptions possibles .....	18
1. Les décisions cantonales revêtant un caractère politique prépondérant .....	18
2. Le contentieux en matière de droits politiques fédéraux .....	20
IV. La consultation de documents ou notes internes .....	22
A. La formation interne de l'opinion des membres de l'autorité .....	22
B. Les documents ou notes propres à servir de base à la décision .....	23
V. Le « droit de répliquer » .....	24
A. Les procédures judiciaires .....	24
B. Les procédures administratives .....	27

VI. Le principe <i>ne bis in idem</i> en procédure administrative .....	28
A. Le principe <i>ne bis in idem</i> et les sanctions administratives .....	28
1. Le caractère pénal des sanctions administratives en cause .....	28
2. La définition du « <i>bis</i> » .....	29
3. La définition de l'« <i>idem</i> » .....	30
B. Deux domaines du droit administratif en tension avec le principe <i>ne bis in idem</i> .....	32
1. Le droit de la circulation routière .....	33
2. Le droit des étrangers .....	36
VII. Le contrôle judiciaire des sanctions administratives pécuniaires .....	38
A. Le pouvoir d'examen complet .....	38
B. L'examen de la quotité de la peine .....	39
VIII. Conclusion .....	44

BENOÎT BOVAY

<b>L'évolution des voies de droit cantonales .....</b>	<b>45</b>
I. Introduction .....	45
II. Modification de l'organisation judiciaire cantonale .....	48
A. Fribourg .....	48
B. Genève .....	49
C. Jura .....	50
D. Neuchâtel .....	51
E. Valais .....	52
F. Vaud .....	52
G. Synthèse .....	54
III. Les recours contre les décisions à caractère politique prépondérant .....	55
A. Fribourg .....	57
B. Genève .....	60
C. Jura .....	62

D. Neuchâtel .....	64
E. Valais .....	65
F. Vaud .....	66
IV. Les recours contre les décisions incidentes .....	68
A. Principes .....	68
B. Modifications des procédures cantonales .....	70
V. Conclusion .....	76

CHRISTIAN BOVET/ANGELA CARVALHO

<b>Les actes attaquables .....</b>	<b>77</b>
I. Introduction .....	77
II. Actes .....	78
A. Décisions .....	78
1. Définition .....	78
2. Délimitations .....	83
a. Par rapport aux préavis .....	83
b. Par rapport aux expertises et autres conseils ou avis .....	83
c. Par rapport aux recommandations .....	86
d. Par rapport aux plans .....	86
3. Types et portée .....	88
a. Décisions individuelles et collectives (générales ou « de portée générale ») .....	88
b. Décisions formatrices et constatatoires .....	92
c. Décisions finales, partielles et incidentes .....	98
B. Actes normatifs .....	101
1. De droit fédéral .....	101
2. De droit cantonal .....	102
C. Actes relatifs aux droits politiques .....	104
III. Droit à une décision .....	105
A. Dénî de justice .....	105
B. Actes matériels .....	106

FRANÇOIS BELLANGER

<b>La qualité pour recourir</b> .....	111
I. Introduction .....	111
II. La qualité ordinaire pour recourir .....	112
A. La nature du recourant .....	113
B. Les conditions de la qualité pour recourir .....	113
1. La participation à l'instance précédente .....	114
2. Etre spécialement ou particulièrement atteint par la décision attaquée .....	115
3. Avoir un intérêt digne de protection .....	119
4. Avoir un intérêt actuel .....	121
III. La qualité pour recourir en vertu de la loi .....	122
A. Le droit de recours des autorités fédérales .....	122
B. Le droit de recours des communes ou autres collectivités publiques .....	124
C. Le droit de recours des personnes, organisations et autorités auxquelles une autre loi fédérale accorde un droit de recours .....	125
IV. La qualité pour recourir des autorités selon l'article 89, alinéa 1, LTF .....	126
A. Le cadre classique .....	127
1. La collectivité publique touchée comme un particulier .....	127
2. La collectivité publique touchée dans ses prérogatives de puissance publique .....	128
B. L'évolution de la jurisprudence .....	131
V. Les autres recours .....	133
A. Le recours contre un acte normatif .....	133
B. Le recours en matière de droits politiques .....	134
VI. Conclusion .....	135

CLAUDE-EMMANUEL DUBEY

**La procédure de recours devant le Tribunal fédéral.**

<b>Thèmes choisis</b> .....	137
<b>I. Introduction</b> .....	137
<b>II. Les opérations préalables à la rédaction d'un mémoire</b> .....	138
<b>A. Le choix de la voie de droit</b> .....	138
1. Matière de droit public ou matière civile .....	140
2. Matière de droit public ou matière pénale .....	141
3. Le recours constitutionnel subsidiaire .....	142
<b>B. Les coûts de la procédure</b> .....	145
1. La valeur litigieuse et le montant de l'avance de frais .....	145
a. Calcul de la valeur litigieuse, cas particuliers .....	145
b. Délai et modalités .....	147
2. L'assistance judiciaire .....	148
a. Conditions formelles .....	148
b. Conditions matérielles .....	151
<b>C. L'acte attaquant</b> .....	153
1. L'acte normatif cantonal .....	153
2. La décision .....	155
a. Le contenu minimal .....	155
b. Le système des articles 90 à 94 LTF .....	156
<b>III. Le mémoire de recours</b> .....	157
<b>A. Les exigences de motivation</b> .....	157
1. Conditions de recevabilité .....	157
2. Contestation des faits .....	159
3. Contestation du droit .....	162
<b>B. Demande d'effet suspensif et de mesures provisionnelles</b> .....	165
<b>C. La formulation des conclusions</b> .....	167
<b>IV. Le dépôt du mémoire de recours et la procédure ultérieure</b> .....	169
<b>A. Le dépôt du mémoire</b> .....	169
1. Le délai .....	169
2. Les annexes .....	171

B. La procédure ultérieure .....	172
1. L'échange des écritures .....	172
2. Le droit de réplique .....	175
C. La fin de la procédure sans jugement .....	176
1. Les trois motifs .....	176
2. Déterminations des parties .....	177

VALÉRIE DÉFAGO GAUDIN

<b>L'opposition et le recours hiérarchique .....</b>	<b>179</b>
I. Introduction .....	179
II. L'opposition .....	179
A. Généralités .....	179
B. Fonction .....	181
1. La garantie des droits procéduraux des administrés .....	181
2. L'effet de filtre .....	182
C. Eléments procéduraux .....	183
1. La voie de l'opposition .....	183
2. Les lois générales de procédure .....	184
3. La recevabilité .....	185
a. Acte attaqué .....	186
b. Autorité compétente .....	186
c. Qualité pour former opposition .....	187
d. Délai .....	187
e. Forme .....	188
4. La procédure devant l'autorité .....	189
5. Une particularité .....	191
D. Synthèse .....	192
III. Le recours hiérarchique .....	193
A. Evolution historique .....	193
B. Le recours hiérarchique fédéral .....	196
1. La compétence matérielle du Conseil fédéral .....	197

a. Les actes de gouvernement.....	197
b. Les décisions rendues relatives à la composante « prestation » du salaire du personnel de la Confédération .....	199
2. La décision du Conseil fédéral .....	200
3. Le recours hiérarchique interne .....	201
C. Le recours hiérarchique genevois .....	202
1. La compétence matérielle du Conseil d'Etat .....	202
2. La décision du Conseil d'Etat .....	204
3. Le recours intermédiaire au département .....	205
D. Synthèse .....	206
IV. Conclusion .....	206
Bibliographie .....	207

THIERRY TANQUEREL

## Le contrôle de l'opportunité .....

209

### Introduction .....

209

I. La notion d'opportunité .....	210
A. La difficulté d'une définition positive .....	210
B. La définition négative: le lien avec le pouvoir d'appréciation .....	212
C. La nature politique de l'opportunité .....	214
D. Conclusion intermédiaire .....	215
II. Pour une approche unitaire du pouvoir d'appréciation .....	216
A. La théorie classique: liberté d'appréciation et latitude de jugement .....	216
B. La théorie unitaire du pouvoir d'appréciation .....	219
III. Le contrôle de l'opportunité par l'autorité hiérarchique .....	223
A. Le recours hiérarchique .....	223
B. L'évocation pour révoquer .....	225

IV. Le contrôle de l'opportunité par les tribunaux.....	225
A. Le principe de non-contrôle.....	225
B. Les exceptions.....	227
C. La pratique des tribunaux.....	230
V. Les enjeux d'un retour à une conception stricte du contrôle judiciaire.....	234
A. La nécessité de renoncer au contrôle de l'opportunité par les tribunaux.....	234
B. L'absence de conséquence pour la protection juridique.....	235
C. Le lien avec la réparation de la violation du droit d'être entendu.....	237
VI. Conclusion.....	238
Bibliographie.....	239