

UNIVERSITÉ PARIS II - PANTHÉON-ASSAS

-o-O-o-

Première année de Master – M1 – Droit public  
Année universitaire 2018-2019

-o-O-o-

# DROIT PUBLIC DES CONTRATS

-o-O-o-

**Plan du cours**  
**du Professeur Gilles J. GUGLIELMI**  
Second semestre

*Document mis à jour au 1<sup>er</sup> janv. 2019*  
*Utilisation strictement réservée à l'université Panthéon-Assas*

## PLAN DU COURS

# **DROIT PUBLIC DES CONTRATS**

*Une théorie générale*

## **Introduction**

Section I : Titre du cours : contrats administratifs, contrats publics, contrats de la commande publique

Section II : Objectif et méthode : l'explication des notions et des catégories juridiques

## **Chapitre 1<sup>er</sup> :**

### **La notion de contrat en droit public**

Section I : La définition du contrat

§ 1. – *Définition de la catégorie juridique « contrat »*

- A. Une assise matérielle
- B. Un élément subjectif d'existence juridique
- C. Un élément objectif de finalité économique et sociale

§ 2. – *Définition de l'acte juridique « contrat »*

- A. Deux personnes au moins
- B. L'accord des volontés
- C. La production d'effets de droit

Section II : L'identification du contrat

§ 1. – *Contrat et acte unilatéral*

- A. Principe de distinction
- B. Nécessité de la distinction
- C. Modalités de la distinction

§ 2. – *Contrat de commande publique et autres contrats administratifs*

- A. La qualification par le droit européen
- B. La qualification législative
- C. La qualification jurisprudentielle

## **Chapitre 2 :**

### **Le contentieux des contrats devant le juge administratif**

Section I : Le contentieux de la formation du contrat : référés pré-contractuels et contractuels

§ 1. – *Compétence et recevabilité*

- A. Conditions liées au requérant
- B. Conditions liées à la requête

§ 2. – *Pouvoirs du juge*

- A. Référé pré-contractuel
- B. Référé contractuel

## Section II : Le contentieux du contrat administratif et des actes liés

### § 1. - *Le recours de plein contentieux*

- A. ouvert aux parties
- B. ouvert aux tiers

### § 2. - *Les recours en annulation*

- A. ouverts aux tiers
- B. ouverts aux parties

## Section III : Le contentieux des responsabilités nées des contrats

### § 1. - *La responsabilité contractuelle générale*

- A. La faute
- B. La combinaison avec d'autres régimes

### § 2. - *La responsabilité quasi délictuelle née d'une illégalité liée au contrat*

- A. Illégalité dans la conclusion du contrat
- B. Illégalité du contrat lui-même

### § 3. - *La garantie décennale*

- A. Définition
- B. Régime

## **Chapitre 3 : Les autres contentieux relatifs aux contrats publics**

## Section I : Les modes alternatifs de règlement des litiges

### § 1. - *Le règlement non juridictionnel des litiges par les parties*

- A. Conciliation : CCRA, TA
- B. Transaction

### § 2. - *Les contrats présentant un élément d'extranéité*

- A. Droit national applicable
- B. Compétence du juge administratif

### § 3. - *L'arbitrage, règlement juridictionnel des litiges par un tiers*

- A. L'interdiction de principe et ses exceptions
- B. Le contentieux des sentences arbitrales : sentences nationales, étrangères et exequatur

## Section II : Le contentieux pénal

### § 1. - *Le délit de favoritisme*

- A. Éléments constitutifs
- B. Éléments de procédure

### § 2. - *Les autres délits liés aux contrats*

- A. Concussion
- B. Corruption passive et trafic d'influence
- C. Prise illégale d'intérêt

## **Chapitre 4 : La formation des contrats publics**

### Section I : Les conditions de validité des contrats des personnes publiques

#### § 1. - *Personnes publiques et autonomie contractuelle*

- A. L'autonomie contractuelle des personnes publiques
- B. La valeur juridique de l'autonomie contractuelle
- C. Compétence, capacité et habilitation

#### § 2. - *L'intégrité du consentement*

- A. L'erreur
- B. Le dol
- C. La violence

#### § 3. - *Les conditions relatives au contrat lui-même*

- A. Les fortes conditions de fond (objet, cause, clauses)
- B. Les faibles conditions de forme

### Section II : Les procédures de passation des contrats de commande publique

#### § 1. - *Les marchés publics*

- A. La sélection de la procédure adéquate
- B. Le déroulement de la procédure : publicité, mise en concurrence, attribution
- C. Les apports de la réforme de 2016

#### § 2. - *Les concessions*

- A. Le choix de la procédure de passation
- B. Le choix du concessionnaire
- C. Les apports de la réforme de 2016

## **Chapitre 5 : L'exécution des contrats administratifs**

### Section I : L'exécution courante

#### § 1. - *Les droits et obligations du cocontractant*

- A. Les obligations
- B. Les droits du cocontractant

#### § 2. - *Les prérogatives de la personne publique contractante*

- A. Pouvoirs de contrôle et de direction
- B. Pouvoir de modification unilatérale
- C. Pouvoir de sanction
- D. Résiliation dans l'intérêt du service ou l'intérêt général

### Section II : L'influence de faits nouveaux

#### § 1. - *Les faits justificatifs d'une inexécution du contrat*

- A. La force majeure
- B. La « force majeure administrative »

#### § 2. - *Les faits modificatifs de l'exécution du contrat*

- A. L'imprévision
- B. Le « fait du Prince »
- C. Les sujétions imprévues

§ 3. - *La volonté des parties modifiant le contrat*

- A. L'avenant
- B. La cession

## **Chapitre 6 : Les catégories de contrats**

### Section I : Les contrats de commande publique

§ 1. – *La notion de marchés publics*

- A. Les sources du droit des marchés publics
- B. La définition du marché public

§ 2. – *Les variétés des marchés publics*

- A. Les marchés globaux
- B. Les marchés de partenariat

### Section II : Les contrats de service public

§ 1. – *Les contrats de type concessif*

- A. La concession et l'affermage
- B. La régie intéressée

§ 2. – *Les contrats d'agents publics*

- A. Définition et typologie
- B. Régime

### Section III : Les contrats domaniaux et immobiliers

§ 1. – *Les conventions d'occupation du domaine public*

- A. Principes généraux
- B. Contrats spéciaux

§ 2. – *Les contrats immobiliers*

- A. Conditions
- B. Régime

## **PROGRAMME DES TRAVAUX DIRIGÉS**

### **Séance introductive** (date : mardi 26 février)

Exercice corrigé : dissertation (les contrats administratifs entre personnes privées)

### **Thème n°1 : Contentieux des contrats : les recours d'urgence** (date : mardi 5 mars)

Exercice corrigé : cas pratique (référé contractuel de la société Margoulin)

Thématiques exposés :

- points de cours : référés précontractuel, contractuel et suspension
- commentaire corpus n°1 : CE 7 octobre 1994 Epoux Lopez
- commentaire corpus n°2 : CE 16 juillet 2007 Société Tropic Travaux

### **Thème n°2 : Contentieux des contrats : les recours au fond** (date : mardi 12 mars)

Exercice corrigé : commentaire\* (CE 9 février 2018 Val d'Europe Agglomération)

Thématiques exposés :

- points de cours : recours pour excès de pouvoir, recours de plein contentieux, acte détachable
- commentaire corpus n°1 : CE 28 décembre 2009 Commune de Béziers
- commentaire corpus n°2 : CE 4 avril 2014 Tarn et Garonne

### **Thème n°3 : Contentieux des contrats : mode alternatifs de règlement des litiges** (date : mardi 19 mars)

Exercice corrigé : cas pratique (Arbitrage)

Thématiques exposés :

- points de cours : Médiation, transaction, arbitrage
- commentaire corpus n°1 : CE 6 décembre 2002 Syndicat Intercommunal des établissements du second cycle du district de l'Hay-les-roses
- commentaire corpus n°2 : TC 17 mai 2010 Inserm

### **Thème n°4 : Contentieux des contrats : droit pénal des contrats publics** (date : mardi 26 mars)

Exercice corrigé : commentaire (Cass. Ch. Crim. 7 novembre 2012)

Thématiques exposés :

- points de cours : délit de favoritisme, prise illégale d'intérêt, trafic d'influence
- commentaire n°1 : Cass. 7 novembre 2012, n°11-82961
- dissertation : juge pénal et marché public

### **Thème n°5 : Typologie des contrats : le contrat administratif** (date : mardi 2 avril)

Exercice corrigé : dissertation (subvention et marché public)

Thématiques exposés :

- points de cours : marché public, accord-cadre, marchés globaux
- commentaire corpus n°1 : CE 21 juin 2000 Chez Joseph
- commentaire corpus n°2 : CE 6 avril 2007 Commune d'Aix-en-Provence

### **Thème n°6 : Typologie des contrats : la concession** (date : mardi 9 avril)

Exercice corrigé : cas pratique (commune de Perreux-sur-Marne)

Thématiques exposés :

- points de cours : concession, affermage, régie intéressée
- commentaire corpus n°1 : CE 30 juin 1999 SMITOM
- commentaire corpus n°2 : CE 7 novembre 2011 Département de la Vendée

**Thème n°7 : Régime des contrats publics : la passation** (date : mardi 16 avril)

Exercice corrigé : commentaire (CE 25 mai 2018 OPHLM Seine Habitat)

Thématiques exposés :

- points de cours : Procédures adaptée, formalisée, allotissement
- commentaire corpus n°1 : CE 9 août 2006 Cie générale des Eaux
- commentaire corpus n°2 : CE 30 janvier 2009 ANPE

**Galop d'essai** : samedi 20 avril 2019

**Suspension de printemps** : samedi 20 avril au soir au lundi 6 mai au matin

**Thème n°8 : Régime des contrats : exécution et responsabilité** (date : mardi 6 mai)

Exercice corrigé : dissertation\* (l'indemnisation dans les contrats administratifs)

QCM (20 questions : 20 minutes)

Correction du Galop d'essai

Examen : fin mai (à titre indicatif année précédente : lundi 28 mai 2018)

*\*sujets de l'examen de l'année passée*

## **BIBLIOGRAPHIE**

### **0. Pré-requis**

**Les étudiants sont présumés connaître le droit constitutionnel, le droit administratif général et le droit communautaire général tels qu'ils ont été enseignés dans les autres cours.**

### **I. Manuel :**

*Il est difficile de conseiller un manuel. Le cours ne suivra ni le plan ni la progression des manuels existants. Il convient donc d'utiliser le manuel qui conviendra le mieux au tempérament de l'étudiant.*

*Sauf indication contraire, les ouvrages indiqués doivent être consultés ou acquis dans leur dernière édition.*

Ouvrages fondateurs :

DE LAUBADÈRE (A.), MODERNE (F.), DELVOLVÉ (P.), *Traité des contrats administratifs*, 2<sup>ème</sup> éd., 2 vol., LGDJ, 1984.

Ce traité, très détaillé, ne correspond plus à l'état du droit positif, tant en raison des modifications de la législation et de la jurisprudence que de l'intégration du droit communautaire. Néanmoins, la structure de ses subdivisions fournit un cadre d'analyse juridique toujours pertinent. On peut aussi se reporter à la 1<sup>ère</sup> édition de 1956.

JÈZE (G.), *Les principes généraux du droit administratif. Théorie générale des contrats de l'Administration*, 3<sup>ème</sup> éd., 1<sup>er</sup> vol. Giard, 1934, 2<sup>ème</sup> et 3<sup>ème</sup> vol. LGDJ, 1936. Edition la plus complète de la première synthèse de la matière.

Ouvrages actuels :

RICHER (L.), LICHÈRE (F.), *Droit des contrats administratifs*, LGDJ (coll. Manuels), 2016.

HOEPPFNER (H.), *Droit des contrats administratifs*, Dalloz (coll. M1 M2), 2016.

GUÉZOU (O.), *Traité de contentieux de la commande publique*, Ed. Moniteur, 2018.

UBAUD-BERGERON (M.), *Droit des contrats administratifs*, LexisNexis, 2017.

LICHÈRE (F.), *Droit des contrats publics*, Dalloz (coll. Mémentos), 2014.

YOLKA (P.), *Droit des contrats administratifs*, LGDJ (coll. Systèmes), 2013.

*Contrats publics, Mélanges en l'honneur du Professeur Michel GUIBAL*, CREAM Presses de la Faculté de droit de Montpellier, coll. Mélanges, 2 Vol., 2006.

NOGUELLOU (R.) et STELKENS (U.), *Droit comparé des contrats publics*, Bruylant, 2010.

CONSEIL D'ÉTAT, *Le contrat, mode d'action publique et de production des normes*, EDCE n° 59, La Doc. Française, 2008.

HOFFMANN (F.), *Fiches de droit des contrats administratifs*, Ellipses, (coll. Rappels de cours), 2014.

Réflexions transdisciplinaires :

KIRAT (T.), *Economie et droit du contrat administratif*, La Documentation française, 2005.

LEMAIRE (S.), *Les contrats internationaux de l'administration*, LGDJ, coll. Bibl. de droit privé, 2005.

MARCUS (L.), *L'unité des contrats publics*, Dalloz, coll. Nouv. bibl. des thèses, 2010.

MARTIN (J.), *Les sources de droit privé du droit des contrats administratifs*, thèse droit Paris II, 2008.

MEKKI (M.), *Contribution à une étude de la hiérarchie des intérêts en droit privé*, LGDJ, 2004.

Il également souhaitable de disposer d'un *Code administratif*, et d'un *Code de la Commande publique*.

### **II. « Corpus » des grandes décisions du droit des contrats publics**

*Le recueil de jurisprudence fourni au titre des documents de travaux dirigés, intitulé "Corpus des Grandes Décisions", doit être toujours à portée de mains, y compris pendant les cours magistraux. Les arrêts faisant partie de ce recueil, dont l'utilisation s'intègre aux travaux dirigés ou au manuel, ne sont pas reproduits à chaque fiche ; ils sont cités par l'abréviation **Corpus**, et doivent être recherchés dans l'ordre chronologique.*

### **III. Multimédia :**

*L'attention des étudiants est attirée sur le fait que le travail universitaire ne consiste pas en un copier/coller d'informations, même exactes et pertinentes, reprises intégralement et en quantité de travaux publiés, mais nécessite une assimilation et la traduction d'une vision personnelle. Toute citation sans guillemets et sans référence est constitutive d'un plagiat qui, indépendamment de sa qualification juridique, traduit une incompréhension profonde des principes d'acquisition des connaissances et de structuration de la pensée.*

### **Outils idéaux pour approfondir une recherche juridique :**

<http://jurisguide.univ-paris1.fr> , Jurisguide fait partie des projets pédagogiques sélectionnés par le serveur FORMIST, mis en place à l'initiative du Ministère de l'Education Nationale et coordonné par la bibliothèque CUJAS.

<http://servicedoc.info>, Blog de Stéphane Cottin sur la documentation juridique et la recherche documentaire en droit français.



### **Sites officiels**

- Le site officiel de votre cours de Droit des contrats publics :

<http://www.contratspublics.fr> ou <http://www.guglielmi.fr>

*Ce site contient : le plan de cours ; les fiches de TD ; le Corpus ; ... et divers autres documents qui mettront un peu de chair autour de ces os, ainsi que des liens vers d'autres sites pertinents.*

- Ministère de l'économie, des finances et de l'emploi :

<http://www.economie.gouv.fr/daj/commande-publique>

- Le site des marchés publics français en ligne : PLACE, plate-forme des achats de l'Etat

<http://www.marches-publics.gouv.fr/>

- Les marchés publics européens (sélection, prestations, cadre réglementaire, lexique)

SIMAP, Système d'Information pour les Marchés Publics (nouveau, réglementation, guides pratiques...)

<http://simap.ted.europa.eu>

Site de la Chambre de commerce de Paris :

<http://fr.slideshare.net/CCI-Paris-IdF/marchs-publics-mode-demploi>

- Sites publics de recherche jurisprudentielle (et parfois doctrinale)

*Depuis septembre 2002, tous les arrêts du Conseil d'État depuis 1965 et tous ceux des Cours administratives d'appel peuvent être trouvés en texte intégral sur le site*

<http://www.legifrance.gouv.fr>

*qui contient également la base de données du Journal Officiel et renvoie aux sites des juridictions.*

*Tout le droit de l'Union européenne peut être trouvé à partir du site :*

<http://eur-lex.europa.eu/fr/index.htm>

### **Sites non officiels**

*Parmi les nombreux sites qui traitent du droit des contrats publics, deux me semblent mériter d'être relevés, compte tenu de la rigueur avec laquelle ils sont tenus, et de la richesse de leur contenu.*

*Pour les actualités, on pourra consulter les blogs suivants :*

Les élèves des formations de contrats publics EFE :

<http://droit-des-contrats-publics.efe.fr/>

L'association pour l'achat dans les services publics (APASP)

<http://www.apasp.com/modules/movie/scenes/home/index.php>