

TRAITÉ
DES
CONTRATS
ADMINISTRATIFS

PAR

André de LAUBADÈRE

Professeur émérite à l'Université de droit,
d'économie et de sciences sociales de Paris

Franck MODERNE

Professeur à l'Université
de Pau et des Pays de l'Adour

Pierre DELVOLVÉ

Professeur à l'Université de droit,
d'économie et de sciences sociales de Paris

TOME PREMIER

N° 1 à 796

LA NOTION DE CONTRAT ADMINISTRATIF
LA FORMATION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS
L'EXÉCUTION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS :
PRINCIPES GÉNÉRAUX

PARIS

LIBRAIRIE GÉNÉRALE DE DROIT ET DE JURISPRUDENCE

R. PICHON ET R. DURAND-AUZIAS

20, Rue Soufflot — 75005

1983

Table des matières du Tome I

Une table analytique détaillée et une table alphabétique figureront à la fin du tome 2.

Plan général de l'ouvrage	7
Bibliothèque générale	9

LIVRE I

LA NOTION DE CONTRAT ADMINISTRATIF	15
--	----

Titre I

LE CONTRAT EN DROIT ADMINISTRATIF	17
CHAPITRE I. — <i>Notions générales</i>	18
<i>Section I.</i> — Le problème de l'identification du contrat en droit administratif	18
<i>Section II.</i> — Positions adoptées dans le présent ouvrage sur la notion de contrat administratif. Vue d'ensemble	28
§ I. — Le contrat, accord de volontés	29
§ II. — Le contrat, source d'obligations juridiques	35
§ III. — Le contrat, convention génératrice de situations juridiques subjectives	39
§ IV. — Plan des développements qui vont suivre	42
CHAPITRE II. — <i>Des matières ou objets qui échappent au contrat</i>	44
<i>Section I.</i> — Matières échappant au contrat par leur nature	45
<i>Section II.</i> — Matières soustraites au contrat par l'effet de la loi	50
CHAPITRE III. — <i>Contrat et acte unilatéral</i>	53
<i>Section I.</i> — La distinction de l'acte unilatéral et de l'acte plurilatéral ..	55
<i>Section II.</i> — La distinction de l'accord donné à un acte unilatéral et du contrat	59
<i>Section III.</i> — Le problème des contrats d'adhésion	67

CHAPITRE IV. — <i>Contrat et règlement</i>	72
<i>Section I.</i> — Les accords conventionnels attributifs de situation légale ou réglementaire	73
§ I. — Théorie	74
§ II. — Illustrations	82
<i>Section II.</i> — Les accords conventionnels générateurs d'effets régle- mentaires	97
<i>Sous-Section I.</i> — La concession de service public	100
<i>Sous-Section II.</i> — Les accords conventionnels entre personne pu- blique et personne privée gérant un service public	110
<i>Sous-Section III.</i> — Les conventions de sécurité sociale	111
<i>Sous-Section IV.</i> — Recherche d'une théorie d'ensemble de l'ac- cord conventionnel à effets réglementaires	113
§ I. — Critère de la convention à effets réglementaires	114
§ II. — Nature et régime juridique de la convention à effets réglemen- taires	121

Titre II

LE CONTRAT ADMINISTRATIF (LA DISTINCTION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS ET DES CONTRATS DE DROIT COMMUN DE L'ADMINISTRATION)	125
--	-----

CHAPITRE I. — <i>Les qualifications légales</i>	131
<i>Section I.</i> — Les contrats dont le contentieux est attribué par la loi à la juridiction administrative	133
§ I. — Les marchés de travaux publics	133
§ II. — Les contrats comportant occupation du domaine public	134
§ III. — Les ventes d'immeubles de l'État	140
§ IV. — Lois diverses	142
<i>Section II.</i> — Les contrats dont le contentieux est attribué par la loi aux tribunaux judiciaires	142
CHAPITRE II. — <i>Les critères jurisprudentiels</i>	144
<i>Section I.</i> — L'évolution des critères jurisprudentiels	144
<i>Section II.</i> — Les critères actuels ; principes directeurs	160
<i>Sous-Section I.</i> — Les conditions requises pour qu'un con- trat puisse être administratif	160

§ I. — Les formes	160
§ II. — La qualité des parties	163
§ III. — Le but de service public	171
§ IV. — La nature du service public contractant ; les contrats des services publics industriels et commerciaux	175
<i>Sous-Section II.</i> — Les traits caractéristiques des critères actuels	182
<i>Section III.</i> — Les critères actuels (suite). L'objet de service public	189
§ I. — Identification du critère	190
§ II. — Analyse du critère	197
<i>Section IV.</i> — Les critères actuels (suite). Le critère tiré des éléments exorbitants	210
<i>Sous-Section I.</i> — Le critère tiré des clauses exorbitantes	211
§ I. — Fondement du rôle joué par la clause exorbitante	211
§ II. — Définition de la clause exorbitante	213
<i>Sous-Section II.</i> — Le critère tiré du régime exorbitant	229
<i>Section V.</i> — Les critères actuels (fin) : appréciation critique	235

Titre III

L'APPLICATION DES CRITÈRES AUX PRINCIPALES CATÉGORIES DE CONTRATS	241
CHAPITRE I. — <i>Les marchés publics</i>	244
<i>Section I.</i> — Les marchés de travaux publics	254
§ I. — Définition et critère du marché de travaux publics	255
§ II. — Caractère administratif du marché de travaux publics	258
§ III. — Extension du caractère administratif à l'ensemble des contrats relatifs aux travaux publics	265
<i>Section II.</i> — Les marchés de fournitures et de services	269
§ I. — Les marchés de fournitures courantes	271
§ II. — Les marchés de services	272
§ III. — Les marchés publics industriels	274
§ IV. — Les marchés publics de prestations intellectuelles	276
CHAPITRE II. — <i>Les concessions et contrats voisins</i>	283
<i>Section I.</i> — Les concessions de service public et de travaux publics	284
<i>Sous-Section I.</i> — Les concessions de service public	284
§ I. — Définition et critères	284
§ II. — Particularisme de la concession de service public	298
§ III. — Les principales catégories de concessions de service public	299

<i>Sous-Section II.</i> — La concession de travaux publics	309
§ I. — Définitions et critères	309
§ II. — Particularisme de la concession de travaux publics	311
§ III. — Les principales catégories de concessions de travaux publics	312
<i>Section II.</i> — Les contrats proches des concessions de service public et de travaux publics	316
§ I. — Les affermages	317
§ II. — Les autres contrats confiant au cocontractant la responsabi- lité d'un service public	321
<i>Section III.</i> — Les autres concessions	322
§ I. — Les concessions domaniales	323
§ II. — Les concessions non domaniales	329
CHAPITRE III. — <i>Les contrats à objets divers.</i>	337
<i>Section I.</i> — Les contrats d'achat et de vente	338
<i>Section II.</i> — Les contrats de location	340
§ I. — Les locations consenties à l'administration	341
§ II. — Les locations consenties par l'administration	342
<i>Section III.</i> — Les contrats de louage de services	350
<i>Sous-Section I.</i> — Analyse de la situation des agents publics recrutés par « contrat »	352
§ I. — Précisions terminologiques	352
§ II. — Éléments à prendre en considération	354
<i>Sous-Section II.</i> — Les contrats passés avec les agents des services publics administratifs	357
<i>Sous-Section III.</i> — Les contrats passés avec les agents des ser- vices publics industriels et commerciaux	362
§ I. — Le critère tiré de la nature des fonctions ou critère « du plus haut emploi »	363
§ II. — Le critère de la clause exorbitante	367
<i>Section IV.</i> — Les contrats de mandat	367
<i>Section V.</i> — Les contrats d'assurances	372
§ I. — Les contrats d'assurances souscrits par les collectivités publiques	373
§ II. — Les contrats passés dans le cadre du service public d'assu- rances en temps de guerre	374
<i>Section VI.</i> — Les contrats à objet financier	375
§ I. — Les contrats d'emprunt public	376
§ II. — Les contrats de prêt	377
§ III. — Les contrats de cautionnement	381
§ IV. — Les conventions de financement	382

<i>Section VII.</i> — Les contrats à objet social	387
<i>Section VIII.</i> — Les contrats passés avec les établissements d'enseignement privé	392
<i>Section IX.</i> — Autres contrats	395
§ I. — Les contrats de prêt à usage	396
§ II. — Les contrats de dépôt	396
§ III. — Les transactions	397
§ IV. — Les contrats de gérance de débits de tabacs	398
§ V. — Les contrats d'abonnement téléphonique	399
§ VI. — Les contrats de transports scolaires	400
CHAPITRE IV. — <i>Les contrats économiques</i>	402
<i>Section I.</i> — Considérations générales sur les contrats économiques	403
§ I. — Le développement des contrats économiques	403
§ II. — La diversité des contrats économiques	406
<i>Section II.</i> — Les principales catégories de contrats économiques	410
§ I. — Les contrats véritables	410
§ II. — Les contrats discutables	423
§ III. — Les faux contrats	432
CHAPITRE V. — <i>Les conventions entre personnes publiques</i>	439
<i>Section I.</i> — Change d'application du procédé contractuel	440
§ I. — Les contrats à objets traditionnels	440
§ II. — Les contrats à objets nouveaux	448
<i>Section II.</i> — Éléments d'analyse des conventions entre personnes publiques	460
§ I. — Le problème de l'existence du contrat	461
§ II. — Le problème de la qualification du contrat	467

LIVRE II

LA FORMATION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS

469

Titre I

LES CONDITIONS DE FORMATION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS

471

CHAPITRE I. — *Les habilitations préalables à la conclusion du contrat*

473

Section I. — Les autorisations budgétaires

474

Section II. — Les autorisations de contracter

477

Section III. — Les délibérations des assemblées administratives portant décision de contracter

482

§ I. — Nécessité de la délibération décidant de la conclusion du contrat

483

§ II. — Compétences pour délibérer sur la conclusion du contrat, et tutelle des délibérations	485
§ III. — Effets des délibérations portant décision de contracter.	491
Section IV. — Les interventions consultatives.	492
§ I. — Interventions purement consultatives	492
§ II. — Interventions consultatives sanctionnées	494
CHAPITRE II. — <i>L'acte de conclusion du contrat</i>	499
Section I. — Les compétences en matière de conclusion du contrat	499
§ I. — Détermination des autorités compétentes pour conclure le contrat au nom de l'administration.	499
§ II. — Sanction des règles de compétence en matière de conclusion du contrat	504
Section II. — Signification juridique et effets de l'acte de conclusion du contrat	506
§ I. — Situation juridique des parties avant la conclusion du contrat	506
§ II. — Les effets juridiques de l'acte de conclusion du contrat.	511
§ III. — Conséquences juridiques du défaut de conclusion du contrat	513
CHAPITRE III. — <i>L'approbation du contrat</i>	517
Section I. — Contrat soumis à approbation	518
Section II. — Signification et portée juridique de l'acte d'approbation du contrat	520
Section III. — Conséquences juridiques de la non-approbation du contrat	525
§ I. — Sort du contrat non approuvé	525
§ II. — Droits éventuels du contractant à indemnité	525

Titre II

LES CONDITIONS DE VALIDITÉ DES CONTRATS ADMINISTRATIFS	531
CHAPITRE I. — <i>Le consentement des contractants et ses vices</i>	533
Section I. — L'erreur	534
§ I. — Le caractère déterminant de l'erreur comme vice du consentement dans les contrats administratifs.	535
§ II. — Le caractère excusable de l'erreur comme vice du consentement dans les contrats administratifs.	536
Section II. — Le dol	538
Section III. — La violence	539
Section IV. — La lésion	542

CHAPITRE II. — <i>La qualité des contractants</i>	544
<i>Section I.</i> — Qualité de l'administration pour conclure le contrat	544
<i>Section II.</i> — Qualité du cocontractant pour conclure le contrat	548
CHAPITRE III. — <i>L'objet du contrat</i>	551
<i>Section I.</i> — Objet illicite parce qu'interdit par des dispositions légales impératives	552
<i>Section II.</i> — Objet illicite parce qu'incompatible par sa nature avec la notion de contrat	553
CHAPITRE IV. — <i>La cause du contrat</i>	556
<i>Section I.</i> — La cause définie comme la contrepartie de l'engagement de chaque contractant : le défaut de cause	558
<i>Section II.</i> — La cause définie comme le but poursuivi par les contractants : la cause illicite	560
CHAPITRE V. — <i>La forme des contrats</i>	563
<i>Section I.</i> — La forme écrite	563
§ I. — Cas dans lesquels l'emploi de la forme écrite est obligatoire	564
§ II. — Modalités de la forme écrite	565
§ III. — Conséquences de la forme écrite : régime juridique des contrats « en la forme administrative »	567
<i>Section II.</i> — Les contrats non écrits	569
CHAPITRE VI. — <i>Sanction des conditions de validité des contrats administratifs</i>	571
<i>Section I.</i> — La nullité du contrat, sanction des conditions de validité	571
<i>Section II.</i> — Les conséquences de l'annulation du contrat	575
§ I. — Anéantissement des effets du contrat	575
§ II. — Droits éventuels du contractant à indemnité	577

Titre III

LES MODES DE CONCLUSION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS : LE CHOIX DU COCONTRACTANT	581
CHAPITRE I. — <i>Le procédé de l'adjudication</i>	592
<i>Section I.</i> — La participation à l'adjudication	593
§ I. — Le principe de l'adjudication publique	594
§ II. — Le principe de l'adjudication ouverte	597
§ III. — Le principe d'égalité dans l'adjudication ouverte	609
§ IV. — La procédure de participation à l'adjudication publique ouverte	611
§ V. — La participation à l'adjudication dans l'adjudication restreinte	617

<i>Section II.</i> — L'attribution du marché.....	621
§ I. — Les règles d'attribution	622
§ II. — La procédure de l'attribution	624
§ III. — L'approbation de l'adjudication	628
CHAPITRE II. — <i>Les procédés reposant sur la liberté de choix du cocontractant</i>	633
<i>Section I.</i> — Les marchés sur appel d'offres.....	635
§ I. — L'appel d'offres ordinaire.....	635
§ II. — L'appel d'offres avec concours	640
§ III. — L'appel d'offres collectif (ou consultation collective).....	644
<i>Section II.</i> — Les marchés négociés	647
<i>Section III.</i> — Les dispositions particulières aux marchés d'études.....	650
CHAPITRE III. — <i>Les conditions d'emploi des divers modes de conclusion des contrats administratifs</i>	654
<i>Section I.</i> — Le principe du libre choix	655
<i>Section II.</i> — La portée du principe de libre choix dans les marchés publics	656
§ I. — Le champ d'application des marchés négociés.....	659
§ II. — Les dispenses de marchés	665
<i>Section III.</i> — Le principe de l'adjudication dans les contrats de vente des biens domaniaux.....	667
§ I. — Aliénations immobilières.....	667
§ II. — Aliénations mobilières.....	671
<i>Section IV.</i> — Sanctions des règles légales régissant les modes de conclusion des contrats	673

Titre IV

LES MODES DE CONCLUSION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS : L'ÉLABORATION DES CLAUSES DU CONTRAT	675
--	-----

CHAPITRE I. — <i>Les documents fixant les clauses des marchés publics</i>	678
<i>Section I.</i> — Les cahiers des clauses administratives générales.....	679
§ I. — Analyse des cahiers des clauses administratives générales	679
§ II. — Nature juridique des cahiers des clauses administratives générales.....	680

<i>Section II.</i> — Les cahiers des clauses techniques générales	684
<i>Section III.</i> — Les cahiers des clauses administratives particulières.	685
<i>Section IV.</i> — Les cahiers des clauses techniques particulières.	686
<i>Section V.</i> — Autres pièces du marché.	687
CHAPITRE II. — <i>Les documents fixant les clauses des concessions de service public</i>	690
<i>Section I.</i> — Les cahiers des charges-types	691
§ I. — Établissement des cahiers des charges-types	691
§ II. — Principaux cahiers des charges-types	693
§ III. — Nature juridique et régime juridique des cahiers des charges-types	694

LIVRE III

L'EXÉCUTION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS. PRINCIPES GÉNÉRAUX	697
---	-----

Titre I

LES NOTIONS DOMINANTES DE LA THÉORIE DE L'EXÉCUTION DES CONTRATS ADMINISTRATIFS	699
CHAPITRE I. — <i>Le rôle de la notion commune intention des parties : le consensualisme du contrat administratif</i>	701
CHAPITRE II. — <i>Le rôle de la notion de service public : le cocontractant, collaborateur de l'administration</i>	706
CHAPITRE III. — <i>Le rôle de la notion de prérogatives de droit public : puissance publique et contrat</i>	709
CHAPITRE IV. — <i>Le rôle de la notion de changement de circonstances : la « mutabilité » du contrat administratif</i>	711
CHAPITRE V. — <i>Le rôle de la notion d'équilibre financier : « l'équivalence honnête des prestations »</i>	716

Titre II

LES EFFETS GÉNÉRAUX DES CONTRATS ADMINISTRATIFS	723
CHAPITRE I. — <i>L'obligation d'exécuter</i>	724
<i>Section I.</i> — La force obligatoire du contrat	724
<i>Section II.</i> — Les faits excusant l'inexécution des obligations contractuelles : force majeure ; fait du cocontractant	726

§ I. — La force majeure	727
§ II. — Le fait du cocontractant	736
§ III. — Conséquences juridiques de la force majeure et du fait du cocontractant	738
<i>Section III.</i> — Les rapports entre obligations réciproques connexes : l'application aux contrats administratifs de la théorie des risques	742
CHAPITRE II. — <i>La responsabilité contractuelle</i>	748
<i>Section I.</i> — Les conditions d'existence de la responsabilité contractuelle ..	749
§ I. — Les rapports entre la responsabilité contractuelle et les autres types de responsabilité	749
§ II. — La responsabilité contractuelle pour faute	756
§ III. — La responsabilité contractuelle sans faute	761
§ IV. — Le préjudice	763
§ V. — Les modifications conventionnelles de la responsabilité contractuelle : clauses de non-responsabilité	767
<i>Section II.</i> — La mise en œuvre de la responsabilité contractuelle	771
§ I. — Les personnes responsables	771
§ II. — La réparation	778
CHAPITRE III. — <i>La relativité des effets du contrat administratif</i>	787
<i>Section I.</i> — L'application aux contrats administratifs du principe de l'effet relatif des contrats	787
<i>Section II.</i> — Les tempéraments à l'effet relatif des contrats	791
§ I. — Les tempéraments contractuels : la stipulation pour autrui ..	791
§ II. — Les tempéraments jurisprudentiels	795
§ III. — Les tempéraments législatifs et réglementaires	797