

## Thème n°11 sur 17

## Pouvoir lié et pouvoir discrétionnaire

### ► Définition du pouvoir lié :

Il y a *pouvoir lié* (ou compétence liée) lorsqu'en présence de certaines circonstances, de certains motifs de fait, l'autorité administrative est légalement tenue d'agir ou de décider dans un sens déterminé, sans pouvoir choisir une autre solution, ni apprécier librement lesdites circonstances de fait.

\*

À présent, une autre définition qui va de pair avec la précédente.

### ► Définition du pouvoir discrétionnaire :

Il y a *pouvoir discrétionnaire* (ou compétence discrétionnaire) lorsqu'en présence de telle ou telle circonstance, de tel ou tel motif de fait, l'autorité administrative est libre de prendre telle ou telle décision.

\*

Comme vous l'avez noté, la **différence** entre pouvoir lié et pouvoir discrétionnaire se situe au niveau de la **marge de manœuvre** dont dispose l'autorité administrative.

Réelle (mais pas arbitraire) en cas de pouvoir discrétionnaire, cette marge de manœuvre est proche de zéro en cas de pouvoir lié.

\*

■ En cas de pouvoir lié, l'administration n'a pas de liberté de choix.

Son attitude lui est dictée de manière précise par les textes.

■ En revanche, dans le cas d'un pouvoir discrétionnaire, les textes laissent à l'administration le choix entre deux ou plusieurs décisions.

Mais, il s'agit bien de deux ou de plusieurs décisions également conformes à la légalité.

Parmi ces décisions, l'administration choisit celle qui lui paraît la plus opportune.

Et cette opportunité ne peut être contestée devant le juge.

\*

**Attention.** Voici une précision importante.

D'une manière générale, **si l'administration a pouvoir lié**, c'est-à-dire si elle était tenue de prendre la décision qu'elle a prise, **on ne peut obtenir du juge l'annulation de cette décision**.

On ne saurait soulever valablement contre cette décision aucune des illégalités suivantes :

- L'incompétence de l'auteur de la décision,
- Le vice de forme ou de procédure,
- Le détournement de pouvoir.

Tous ces arguments, tous ces moyens seront considérés comme **inopérants** .

Par moyen inopérant, on entend un argument qui, même s'il était fondé, ne pourrait jamais entraîner l'annulation de la décision attaquée.

Le juge estime donc qu'il n'y a pas lieu d'examiner le bien-fondé de ce moyen.

Il s'appuie sur un raisonnement de bon sens.

Voici ce raisonnement : **Si la décision litigieuse était annulée, le pouvoir lié contraindrait l'autorité administrative à reprendre exactement la même décision**.

\*

► **Question** : Un pouvoir lié et un pouvoir discrétionnaire sont-ils contrôlés différemment par le juge ?

► **Réponse** : L'exercice du pouvoir lié et l'exercice du pouvoir discrétionnaire sont contrôlés différemment par le juge.

En présence d'un **pouvoir lié**, le juge exerce un **contrôle « normal »**.

Face à un **pouvoir discrétionnaire**, le juge exerce un **contrôle « restreint »**. (on dit aussi « contrôle minimum »).

\*

► **Question** : Quelle différence y a-t-il entre un contrôle normal et un contrôle restreint ou minimum ?

► **Réponse** : Voici **la différence** entre le contrôle « normal » et le contrôle « restreint » (ou « minimum »).

■ À l'occasion d'un contrôle « normal », le juge vérifie la **qualification juridique des faits** à laquelle l'administration s'est livrée avant de prendre sa décision.

Si le juge relève la moindre erreur dans cette qualification juridique, il peut annuler la décision prise par l'autorité administrative.

■ À l'occasion d'un contrôle « restreint » (ou « minimum »), le juge vérifie la présence ou l'absence d'une **erreur manifeste dans l'appréciation des faits** à laquelle l'administration s'est livrée avant de prendre sa décision.

Si le juge relève une erreur manifeste (c'est-à-dire grave et évidente) d'appréciation, il peut annuler la décision prise par l'autorité administrative.

■ Le contrôle « normal » est donc plus sévère (pour l'autorité administrative) que le contrôle « restreint ».

Une différence qui cadre parfaitement avec la différence entre un pouvoir lié et un pouvoir discrétionnaire.

\*

► S'agissant du thème « Pouvoir liée et pouvoir discrétionnaire », **voilà tout ce qu'il y a lieu de retenir en vue de la meilleure note possible à l'examen (18/20).** ■

\*\*\*/\*\*

*A. Coulibaly*

► **Version :**

*mardi 25 février 2025*