

REVUE JURIDIQUE DE L'OCEAN INDIEN

Numéro 12 - 2011

TABLE DES MATIERES

ARTICLES DE DOCTRINE

SOURCES DU DROIT

Question prioritaire de constitutionnalité et contrôle de conventionnalité : concurrence ou complémentarité ?

Emeline K/BIDI, Master 2 Droit et Contentieux Université de La Réunion - Faculté de Droit et d'Economie – promotion 2009/2010.....5

CONTRATS PUBLICS

La négociation dans la commande publique

Audrey EGIZIANO, Master 2 Droit des collectivités territoriales Université de La Réunion - Faculté de Droit et d'Economie – promotion 2009/2010.....55

MAYOTTE

Procédure parlementaire et formation de la loi : l'exemple de l'article 63 de la loi organique du 3 août 2009 relative à la départementalisation de Mayotte

Hugues BÉRINGER, Diplômé d'études supérieures spécialisées de droit - Collaborateur parlementaire..... 125

DROIT COMPARÉ (MADAGASCAR)

La problématique de l'adoption internationale dans le droit malgache (Loi n°2005-014 du 07 septembre 2005 relative à l'adoption)

Nelly RAKOTOBE, Magistrat Premier Président Honoraire de la Cour Suprême..... 137

DROIT FISCAL

Examen de la condition liée à l'obligation d'effectuer des actions de formation, pour ouvrir droit à l'abattement sur les bénéfices prévu dans le cadre des zones franches d'activités

Mireille MARTEAU-LAMARCHE, Professeur de droit privé à l'Université de La Réunion - Avec la collaboration de : Rémy AMATO, Marcelino BUREL Experts Comptables et membres de la cellule Infolodeom Réunion et Patrice FRAPPIN Directeur AGEFOS PME RÉUNION..... 145

HISTOIRE DU DROIT

La symbolique de la Justice aux yeux bandés en Occident : étude d'une cécité incommode et improbable (XV^e-XVI^e siècle)

Jérôme DORVIDAL, Docteur en Histoire - Chargé de Cours à l'Université de La Réunion..... 153

1.2. OBLIGATIONS NON CONTRACTUELLES

1.2.1. La responsabilité extracontractuelle – Conditions

Réparation des dommages causés par une infraction - FGTI - Conditions

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 9 juillet 2010, RG n° 09/01439

Benjamin MULLER, ATER en droit privé à l'Université de La REUNION et Gwennaëlle RICHARD, ATER en droit privé à l'Université de La REUNION.....165

Responsabilité de droit commun - Conditions - Obligation de minimiser le dommage

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 10 septembre 2010, RG n° 08/02324

Benjamin MULLER, ATER en droit privé à l'Université de La REUNION et Gwennaëlle RICHARD, ATER en droit privé à l'Université de La REUNION.....168

Droit à l'image - Droit à la vie privée - Liberté d'information - Conditions de l'atteinte

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 9 juillet 2010, RG n°11/08/724 ; RG n°11/09/001

Johanna ESSAYAN, ATER en droit privé à l'Université de La Réunion.....170

1. 4. CONTRATS SPECIAUX

1.4.2. Contrats spéciaux – Le bail

Bail – Bail à colonat partiaire – Congé – Reprise par le bailleur ou par ses descendants –Fraude

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 13 juillet 2010, RG n°09/00252

Romain LOIR, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....173

Bail – Loi du 06 juillet 1989 – Congé – Reprise du logement au profit d'un descendant - Fraude

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 10 septembre 2010, RG n°09/00923

Romain LOIR, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....175

1.4.3. Contrats spéciaux – Le mandat

Mandat – Mandat apparent

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 03 septembre 2010, RG n°08/02094

Romain LOIR, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....176

Mandat – Mandat d'intérêt commun - Révocation

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 04 juin 2010, RG n°08/00403

Romain LOIR, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....177

2. DROIT DES PERSONNES & DE LA FAMILLE

2.1. DROIT DES PERSONNES

2.1.2. Protection de la personnalité – Droit à l'image

Droit à l'image - Droit à la vie privée - Liberté d'information - Conditions de l'atteinte

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 9 juillet 2010, RG n°11/08/724 ; RG n°11/09/001

Johanna ESSAYAN, ATER en droit privé à l'Université de La Réunion..... 178

2.2. DROIT DE LA FAMILLE

2.2.1. Unions

Nullité du premier mariage ou nullité du second mariage ?

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion 18 mai 2010, n°10901610

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion..... 178

Indemnisation d'un préjudice de le cadre d'un divorce, où l'importance de choisir le bon fondement :

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 13 juillet 2010, n°10801369

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion..... 179

2.2.2. Filiations – Contentieux structurel de la filiation

Effet rétroactif sans nuance d'un établissement tardif de filiation :

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion 13 juillet 2010, n°10901367

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion..... 180

Etablissement de la filiation par expertise : quand les certitudes sont moins certaines...

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion 20 avril 2010, n°10901213

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion..... 181

2.2.2. Filiations – Contentieux fonctionnel de la filiation

Refus d'une demande de résidence alternée pour non-respect de l'esprit de cette mesure :

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion 20 avril 2010, n°10802093

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion 22 juin 2010, n°11000132

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion..... 182

Nécessaire fixation par le juge des modalités d'exercice d'un droit de visite ou d'hébergement sollicité :

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, ord. sur incident 18 mai 2010, n°10801295

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion..... 182

Refus de l'instrumentalisation des enfants et de leur audition :

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion 17 août 2010, n°10902035

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....183

Délégation d'autorité parentale et espoir d'obtention d'une pension alimentaire :

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion 13 juillet 2010, n°11000844

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....183

Suppression ou maintien de pensions alimentaires pour jeunes majeurs :

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion 20 avril 2010, n°10900228

Cathy POMART-NOMDÉDÉO, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....183

3.1. DROIT DES BIENS

3.1.1 Propriété – Exclusivité – Empiètement

Empiètement –Droit d'obtenir la démolition– Droit réel

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 4 juin 2010, Arrêt n°08/00750

Céline KUHN, Maître de Conférences à la Faculté de Droit et d'Economie de La Réunion & Co-directrice du Master 2 Droit du Patrimoine-Droit notarial.....185

3.1.2. Propriété – Expropriation

Expropriation – Commissaire du Gouvernement – Procès équitable

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 28 juin 2010, Arrêt n°09/00149

Céline KUHN, Maître de Conférences à la Faculté de Droit et d'Economie de La Réunion & Co-directrice du Master 2 Droit du Patrimoine-Droit notarial.....187

3.1.3. Propriété collective – Indivision

Indivision – Nue-propriété – Grosses réparations

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 11 juin 2010, Arrêt n°07/01222

Céline KUHN, Maître de Conférences à la Faculté de Droit et d'Economie de La Réunion & Co-directrice du Master 2 Droit du Patrimoine-Droit notarial.....188

7. DROIT INTERNATIONAL PRIVÉ

7.1. Nationalité

Attribution de la nationalité française par filiation – personne née à l'étranger (Madagascar) d'un parent français - article 18 du Code civil – actes de l'état civil – régularité – effets sur la filiation

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 3 juillet 2009 (Arrêt n°07/01732), *Ministère public c./ Monsieur Jacques A. L.*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....191

Attribution de la nationalité française par filiation - articles 18 et 30 du Code civil – personne née à l'étranger (Madagascar) d'un père français – charge de la preuve – certificat de nationalité – carte nationale d'identité (refus de délivrance) – contestation devant le juge administratif

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 5 février 2010 (Arrêt n°09/00447), *Ministère public c./ Madame Suzanne R.*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....193

Attribution de la nationalité française – personne née à l'étranger (Madagascar) – acte de l'état civil – authenticité – force probante

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 26 février 2010 (Arrêt n°09/01682), *Ministère public c./ Mademoiselle L. R. & Madame Dinah R.*

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 26 février 2010 (Arrêt n°09/01683), *Ministère public c./ Madame Dinah R.*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....195

Attribution de la nationalité française par filiation – Article 18 du Code civil – personne née à l'étranger (Comores) – certificat de nationalité – force probante - actes de l'état civil – légalisation – jugement supplétif d'acte de naissance

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 12 février 2010 (Arrêt n°08/01674), *Ministère public c./ Madame Siti M.*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....197

Attribution de la nationalité française (non) – Article 18 du Code civil – personne née à l'étranger (Comores) – actes de l'état civil - force probante – légalisation

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 5 février 2010 (Arrêt n°08/00909), *Madame B. B. c./ Ministère public*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....199

Attribution de la nationalité française par filiation – article 18 du Code civil – personne née à l'étranger (Comores) - actes de l'état civil – force probante – absence de légalisation – filiation – article 311-25 du Code civil - conflit de lois dans le temps - article 17-2 du Code civil

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 5 février 2010 (Arrêt n°08/00820), *Consorts A c./ Ministère public*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....200

Attribution de la nationalité française – article 18 du Code civil - personne née à l'étranger (Comores) – actes de l'état civil - fraude

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 19 février 2010 (Arrêt n°08/01743), *Consorts C. E. c./ Ministère public*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....203

Attribution de la nationalité française - personne née à l'étranger (Madagascar) – actes de l'état civil – force probante – fraude

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 5 février 2010 (Arrêt n°08/01343), *Mademoiselle Nadia M. c./ Ministère public*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....204

Attribution de la nationalité française (non) – Articles 18, 20 et 22-1 du Code civil – Acquisition de la nationalité française - effet collectif – personne née à l'étranger (Madagascar)

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 5 février 2010 (Arrêt n°08/02356), *Monsieur Lionel R c./ Ministère public*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....205

Acquisition de la nationalité française par déclaration à raison du mariage – article 21-2 du Code civil - communauté de vie – effectivité (oui)

Cour d'Appel de Saint-Denis de La Réunion, chambre civile, 19 mars 2010 (Arrêt n°09/01977), *Madame R c./ Ministère public*

Élise RALSER, Maître de conférences à l'Université de La Réunion.....206

8. DROIT JUDICIAIRE PRIVÉ

8.1 L'ACTION

8.1.1 Les conditions de l'action

Qualité à agir – Pouvoir de représentation d'une société civile – Intérêt à agir – Exécution d'une décision de justice – Nullité des actes de procédure

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 09 juillet 2010, RG n°08/01955

Romain LOIR, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....209

8.3 L'INSTANCE

8.3.1 L'introduction de l'instance

Assignation – Nullité – Nullité pour vice de forme – Nécessité d'un grief

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 10 septembre 2010, RG n°10/00275

Romain LOIR, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....211

8.3.3 L'instruction

Mesures d'instruction *in futurum* – Conditions

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 10 septembre 2010, RG n°10/00729

Romain LOIR, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....211

8.5. LES VOIES DE RECOURS

8.5.1 Les voies de recours – L'appel

Appel – Délai – Régularité de la signification du jugement

Cour d'appel de Saint-Denis de La Réunion, 03 septembre 2010, RG n°08/01775

Romain LOIR, Maître de conférences en droit privé à l'Université de La Réunion.....212

10. DROIT ADMINISTRATIF

10.1 10.2 - Contentieux administratif

Référé précontractuel, impartialité, conditions de validité de la notification du jugement, délais de recours, notification du dispositif et de la formule exécutoire, recours en cassation, annulation.

Conseil d'État 19 juillet 2010, *Région Réunion*, req. n° 337071

Grégory KALFLÈCHE, Agrégé de droit public, Professeur à l'Université de La Réunion, Directeur du Centre de Recherche juridique, Directeur du master 2 Droit public, Directeur du Collège de droit.....215

Délais de recours, délais de distance, Mayotte, Wallis et Futuna, Polynésie Française, cumul de délais, fin des délais, rectification, signature des mémoires

Conseil d'État, 23 juillet 2010, Ministre de l'intérieur, de l'Outre-mer et des collectivités territoriales, req. 335845

Conseil d'État, 24 novembre 2010, Président de la Polynésie française, req. 332628

Grégory KALFLÈCHE, Agrégé de droit public, Professeur à l'Université de La Réunion, Directeur du Centre de Recherche juridique, Directeur du master 2 Droit public, Directeur du Collège de droit.....217

Consécration prétorienne du pouvoir souverain du juge administratif pour contrôler le respect de la condition de réciprocité

Conseil d'État, Assemblée, 9 juillet 2010, *Madame Souad Cheriet-Benseghir*, req. n° 317747, à paraître au *Recueil Lebon*

Laurent BENOITON, Docteur en droit, Chargé de cours à l'Université de La Réunion.....219

Mandat du représentant d'un mineur au contentieux, mandat de première instance, validité du mandat en appel (non), rejet de la requête.

Cour Administrative d'appel de BORDEAUX, *M. A. c/ Région Réunion*, n°09BX02150

Siva MOUTOUALLAGUIN, ATER en Droit Public à l'Université de La Réunion.....231

Acte décisoire, acte préparatoire, opérations d'établissement de la liste électorale ayant le caractère d'acte préparatoire (oui), acte insusceptible de recours

Cour Administrative d'appel de BORDEAUX, 23 février 2010, *Syndicat Unité Police*, n°09BX01983

Siva MOUTOUALLAGUIN, ATER en Droit Public à l'Université de La Réunion.....232

10.3 - Contrats et Commande publique

Contrats et commande publique - Marchés publics - Passation - Allotissement - Article 10 du Code des marchés publics - Allotissement géographique - Prestations distinctes - Modalités d'allotissement - Contrôle du juge - Erreur manifeste d'appréciation.

Conseil d'État, 23 juillet 2010, *Région Réunion*, req. n° 338367

Marianna TASSONE-LAGRANGE, Doctorante, ATER à l'Université de La Réunion.....234

Contrats et commande publique – Marchés publics – Marchés à procédure adaptée – Délit d'octroi d'avantage injustifié – Favoritisme – Article 432-41 Code pénal – Délit de corruption – Article 432-11 Code pénal – Procédures de passation écartées (oui) – Contreparties (oui) – Circonstances atténuantes (non) – Limite à la règle non bis in idem

Chambre criminelle de la Cour de cassation, 17 juin 2009, n° 08-88116

Marianna TASSONE-LAGRANGE, Doctorante, ATER à l'Université de La Réunion.....238

10.5 - Domaine public

Contrôle du bilan, déclaration d'utilité publique, théorie du bilan coût-avantages, construction d'un groupe scolaire, contrôle de proportionnalité, enquête publique.

Cour Administrative d'appel de BORDEAUX, 22 mars 2010, *Commune des Aviron*s, n°09BX02227

Audrey EGIZIANO, Doctorante à l'Université de La Réunion en Contrat doctoral.....240

Domaine public maritime, zone des 50 pas géométriques, concessions de plage, application du droit de la concurrence et du droit de la commande publique aux concessions domaniales, procédures de publicité et de mise en concurrence, principe.

Tribunal Administratif de Saint-Denis, 26 novembre 2009, *Cne de Saint-Paul c/ préfet de La Réunion et société Réunion-plage*, n° 0700054

Grégory KALFLÈCHE, Agrégé de droit public, Professeur à l'Université de La Réunion, Directeur du Centre de Recherche juridique, Directeur du master 2 Droit public, Directeur du Collège de droit.....242

10.7 - Fonction publique et droit du travail

Statut du fonctionnaire d'État, avantage en nature, lieu de résidence meuble, prise en charge ou non du loyer, fonctionnaire dans les collectivités ultramarines, principe d'égalité au sein de la fonction publique, différence entre les collectivités ultramarines pour des fonctionnaires sur des postes identiques.

Conseil d'État 4 octobre 2010, *M. Angel D*, req. 325192

Grégory KALFLÈCHE, Agrégé de droit public, Professeur à l'Université de La Réunion, Directeur du Centre de Recherche juridique, Directeur du master 2 Droit public, Directeur du Collège de droit.....245

10.10 – Urbanisme

Sursis à l'exécution d'une annulation contentieuse, effet sur le plan local d'urbanisme, moyen sérieux, obligation d'exécution de la décision avant appel.

Cour Administrative d'appel de BORDEAUX 28 septembre 2010 Commune de Cilaos n°09BX02341

Audrey EGIZIANO, Doctorante à l'Université de La Réunion en Contrat doctoral.....247

Habitat informel et indigne – annulation d'une décision implicite par laquelle un maire refuse de mettre en œuvre les pouvoirs de police qu'il tient de l'article L.480-1 du code de l'urbanisme - inexécution - injonctions sous astreintes.

Tribunal Administratif de Saint-Denis de La Réunion, 28 octobre 2010, M. et Mme A. c/ Commune de la Possession, n°0901667.

Tristan Aoustin, Doctorant, ATER à l'Université de La Réunion.....248

10.11 – Fiscalité

Taxe locale d'équipement, obsolescence, construction avec des conteneurs, absence d'autorisation d'urbanisme et paiement de la taxe, fait générateur, Loi de finances rectificative du 29 décembre 2010, application au premier mars 2012, modification profonde des taxes d'urbanisme, taxe d'aménagement, disparition de nombreuses taxes, fait générateur et bénéficiaires de la taxe d'aménagement.

Cour Administrative d'appel de Bordeaux 30 mars 2010 n°08BX03006

Audrey EGIZIANO, Doctorante à l'Université de La Réunion en Contrat doctoral.....253

ACTUALITÉS

Par Virginie FRAISSINIER, Docteur en droit – Ancienne ATER à l'Université de La Réunion

Colloques et manifestations scientifiques.....259

Thèses soutenues.....260

Actualité législative :

Ordonnance n°2010-1180 du 7 octobre 2010 portant extension et adaptation en Polynésie française, à Saint-Barthélemy, à Saint-Martin et à Saint-Pierre-et-Miquelon de diverses dispositions de nature législative.....261

Loi organique n°2010-1486 du 7 décembre 2010 et loi n°2010- du 7 décembre 2010 relatives au Département de Mayotte.....261

BIBLIOGRAPHIE

Par Virginie FRAISSINIER, Docteur en droit – Ancienne ATER à l'Université de La Réunion.....263