

GE_GERICHTE ATA/386/2018 vom 24. April 2018

GE Cour de justice, 2018-04-24, FR

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_ATA_386_2018

FR: GE_GERICHTE ATA/386/2018 du 24 avril 2018

IT: GE_GERICHTE ATA/386/2018 del 24 aprile 2018

Erwägungen

E. 26

septembre 2010 - LOJ - E 2 05).

Sauf exceptions prévues par la loi ou lorsque le droit fédéral ou une loi cantonale prévoit une autre voie de recours (art. 132 al. 8 LOJ), elle statue sur les recours formés contre les décisions des autorités et juridictions administratives au sens des art. 4, 4A, 5, 6 al. 1 let. a et e et 57 LPA (art. 132 al. 2 LOJ).

b. Saisie d'un recours, la chambre administrative applique le droit d'office. Elle est liée par les conclusions des parties, mais non par les motifs que les parties invoquent (art. 69 al. 1 LPA), ni par leur argumentation juridique (ATA/583/2016 du 8 juillet 2016 consid. 1b ; ATA/909/2015 du 8 septembre 2015 consid. 2). 2) a. À teneur de l'art. 60 al. 1 LPA, ont qualité pour recourir les parties à la procédure qui a abouti à la décision attaquée (let. a) et toute personne qui est touchée directement par une décision et a un intérêt personnel digne de protection à ce qu'elle soit annulée ou modifiée (let. b).

- 9/19 - A/169/2018

Les let. a et b de cette disposition doivent se lire en parallèle. Ainsi, le particulier qui ne peut faire valoir un intérêt digne de protection ne saurait être admis comme partie recourante, même s'il était partie à la procédure de première instance (ATA/251/2018 du 20 mars 2018 consid. 2a, et les arrêts cités).

Cette notion de l'intérêt digne de protection correspond aux critères exposés à l'art. 89 al. 1 let. c LTF, en vigueur depuis le 1er janvier 2007 (LTF - RS 173.110) que les cantons sont tenus de respecter, en application de la règle d'unité de la procédure qui figure à l'art. 111 al. 1 LTF (arrêt du Tribunal fédéral 1C_152/2012 du 21 mai 2012 consid. 2.1 ; ATA/170/2018 du 20 février 2018 consid. 3a, et les références citées).

À teneur de la jurisprudence, cet intérêt doit être direct et concret ; en particulier, la partie recourante doit se trouver, avec la décision entreprise, dans un rapport suffisamment étroit, spécial et digne d'être pris en considération. Elle doit être touchée dans une mesure et avec une intensité plus grande que l'ensemble des administrés. En d'autres termes, l'intérêt invoqué, qui n'est pas nécessairement un intérêt juridiquement protégé, mais qui peut être un intérêt de fait, doit se trouver, avec l'objet de la contestation, dans un rapport étroit, spécial et digne d'être pris en considération (ATF 143 II 506 consid. 5.1, et les arrêts cités). Le recours d'un particulier formé dans l'intérêt général ou dans l'intérêt d'un tiers est exclu. Cette exigence a été posée de manière à empêcher l'action populaire (ATF 135 II 145 consid. 6.1 ; 133 V 239 consid. 6.3 ; ATA/57/2018 du 23 janvier 2018 consid. 3b ; ATA/211/2017 du 21 février 2017 consid. 3b). Un intérêt purement théorique à la solution d'un problème est de même insuffisant (ATA/57/2018 précité consid. 3b ; ATA/805/2013

du 10 décembre 2013 consid. 1c).

b. Sont considérées comme des décisions au sens de l'art. 4 al. 1 LPA les mesures individuelles et concrètes prises par l'autorité dans les cas d'espèce fondées sur le droit public fédéral, cantonal ou communal et ayant pour objet : de créer, de modifier ou d'annuler des droits et des obligations (let. a), de constater l'existence, l'inexistence ou l'étendue de droits, d'obligations ou de faits (let. b), de rejeter ou de déclarer irrecevables des demandes tendant à créer, modifier, annuler ou constater des droits ou des obligations (let. c).

L'art. 29a de la Constitution fédérale de la Confédération suisse du 18 avril 1999 (Cst. - RS 101) – à teneur duquel toute personne a droit à ce que sa cause soit jugée par une autorité judiciaire, la Confédération et les cantons pouvant, par la loi, exclure l'accès au juge dans des cas exceptionnels – étend le contrôle judiciaire en principe à toutes les contestations juridiques. Il s'agit en particulier de contestations portant sur les droits et les obligations de personnes (physiques ou morales). Ces droits et obligations ne découlent pas de la garantie de l'accès au juge elle-même, mais de ceux et celles que confère ou impose à l'intéressé un état de fait visé, notamment, par la Constitution fédérale, la loi ou encore une ordonnance. La garantie ne s'oppose pas aux conditions de recevabilité

- 10/19 - A/169/2018 habituelles du recours ou de l'action. Par ailleurs, elle s'étend également à certains actes matériels de l'administration (ATF 136 I 323 consid. 4.3, et les références citées).

La décision comme acte juridique a pour objet de régler la situation d'administrés en tant que sujets de droit et donc, à ce titre, distincts de l'État ou, en d'autres termes, extérieurs à l'administration. On oppose dans ce contexte la décision à l'acte interne ou mesure organisationnelle. Deux critères permettent généralement de déterminer si on a affaire à une décision ou à un acte interne de l'administration. D'une part, le destinataire de l'acte interne en est l'administration elle-même, dans l'exercice de ses tâches (ATF 136 I 323 consid. 4.4, et les références citées). D'autre part, l'acte interne n'a – à l'instar des autres types d'actes matériels (Thierry TANQUEREL, Manuel de droit administratif, 2011, n. 52 et 666) – pas pour objet de créer, de modifier ou d'annuler des droits ou des obligations d'un sujet de droit en tant que tel, ne revêt donc pas la forme de la décision et n'est en règle générale pas susceptible de recours, quoiqu'une telle mesure produise des effets médiats – ou indirects – sur les particuliers, tel le changement de nom d'une rue ou d'un office postal. Les cantons ne sont pas obligés d'adopter le même dispositif de protection contre les actes matériels que l'art. 25a de la loi fédérale sur la procédure administrative du 20 décembre 1968 (PA - RS 172.021). L'art. 29a Cst. exige toutefois que la protection juridique soit accessible au moins lorsqu'un acte matériel, en particulier un acte interne, touche des positions juridiques individuelles dignes de protection de titulaires de droits et d'obligations face à l'État – en d'autres termes lorsque ledit acte touche des droits ou obligations des personnes intéressées et que ces dernières disposent d'un intérêt digne de protection pour le contester – ; élucider si un tel acte porte effectivement atteinte aux droits ou obligations de la personne concernée relève du jugement à porter sur le fond (ATF 143 I 336 consid. 4.2 = JdT 2017 I 197). Des positions juridiques dignes de protection peuvent résulter de la Constitution, de la loi ou encore d'une ordonnance, ceci dans tous les domaines du droit. Une position juridique ainsi protégée existe en tous les cas lorsqu'une personne fait valoir de manière plausible un droit à une action ou à une omission de l'État, qui serait violé par l'acte interne attaqué (ATF 143 I 336 consid. 4.3 = JdT 2017 I 197).

En matière de scolarité, les cours et les actions y relatives des organes de l'école se caractérisent par le fait qu'il s'agit dans la plupart des cas d'actes matériels, plus particulièrement d'actes internes ou mesures organisationnelles, et ne sont pas attaquables. Une possibilité de recourir contre une décision existe toutefois si la situation juridique des élèves est en jeu et que des devoirs particuliers ou d'autres désavantages ne découlant pas déjà de leur statut spécial leur sont imposés (arrêt du Tribunal fédéral 2C_272/2012 du 9 juillet 2012 consid. 4.4.3, et les références citées). Dans cet arrêt, qui se réfère au droit fédéral antérieur à l'entrée en vigueur le 1er octobre 2012 de la LEsp, le Tribunal fédéral a - 11/19 - A/169/2018 admis le recours dirigé contre un arrêt cantonal de dernière instance refusant d'entrer en matière sur un recours contre une décision d'un exécutif cantonal supprimant, pour des motifs d'économie, les cours d'éducation physique dans les écoles professionnelles. Il a considéré que cette mesure touchait les droits et obligations des élèves, dès lors que les cantons étaient tenus, de par le droit fédéral, de dispenser des cours d'éducation physique dans les écoles professionnelles et qu'à cette obligation correspondait le droit des élèves à recevoir lesdits cours, de sorte que l'acte en cause était sujet à recours (arrêt du Tribunal fédéral 2C_272/2012 précité consid. 4.4, auquel s'est référé l'ACST/7/2016 précité consid. 11d).

Certaines décisions sont qualifiées de générales ou collectives selon les auteurs. Il s'agit d'un acte de l'administration visant à régler une situation déterminée, mais qui s'adresse à un nombre indéterminé de personnes (ATF 134 II 272 ; ATA/910/2015 du 8 septembre 2015 consid. 3d ; ATA/922/2014 du 25 novembre 2014 consid. 4c ; Thierry TANQUEREL, op. cit., n. 809). A ainsi été considéré comme tel un arrêté suspendant l'augmentation du traitement du personnel d'un canton pendant une année scolaire déterminée (ATF 125 I 313 consid. 2a). Le régime des décisions générales est hybride. Il emprunte à la fois à celui de la décision et à celui de la norme (Thierry TANQUEREL, op. cit., n. 811). Il s'agit d'actes qui, comme une décision particulière, régissent une situation déterminée, mais qui, à l'instar d'une norme légale, s'adressent à un nombre important de personnes qui ne sont individuellement pas déterminées. Ils ont vocation à s'appliquer directement à la majorité des intéressés potentiels en fonction d'une situation de fait suffisamment concrète, sans qu'il ne soit besoin de les mettre en œuvre au moyen d'un autre acte de l'autorité (ATF 134 II 272 consid. 3.2 ; 2C_330/2013 du 10 septembre 2013 consid. 3.4.5 ; 2C_609/2010 du 18 juin 2011 consid. 1.1.1). Du point de vue de la protection juridique, une décision générale est susceptible de faire l'objet d'un recours direct (ATF 126 II 300 consid. 1 ; 125 I 313 consid. 2b ; 112 Ib 249 consid. 2b ; Thierry TANQUEREL, op. cit., n. 811).

c. Aux termes de l'art. 4A LPA – intitulé « droit à un acte attaquant » –, toute personne qui a un intérêt digne de protection peut exiger que l'autorité compétente pour des actes fondés sur le droit fédéral, cantonal ou communal et touchant à des droits ou des obligations : s'abstienne d'actes illicites, cesse de les accomplir, ou les révoque (let. a), élimine les conséquences d'actes illicites (let. b), constate le caractère illicite de tels actes (let. c ; al. 1) ; l'autorité statue par décision (al. 2).

Ces deux alinéas correspondent aux al. 1 et 2 de l'art. 25a PA – qui a été introduit par le législateur pour garantir l'accès au juge prévu par l'art. 29a Cst. –, sauf le fondement sur le droit cantonal ou communal (ATA/76/2017 du 31 janvier 2017 consid. 3d).

- 12/19 - A/169/2018

L'art. 25a PA – comme l'art. 4A LPA – octroie à la personne concernée le droit d'obtenir une procédure administrative indépendante, qui aboutit à une décision au sujet d'un acte matériel préexistant qui est contesté. Cette démarche permet de contester non seulement une action de l'État mais aussi une omission de celui-ci, et d'exiger un acte de l'autorité (ATF 140 II 315 consid. 2 = RDAF 2015 I 300 [rés.], et les références citées). L'intérêt digne de protection au sens de l'article 25a PA se définit par deux critères : d'une part, l'acte matériel doit toucher des droits ou obligations ; d'autre part, la personne requérante doit présenter un intérêt digne de protection, lequel doit être compris de la même manière que pour la qualité de partie de l'art. 6 PA et la qualité pour recourir des art. 48 al. 1 PA et 89 al. 1 LTF. L'art. 25a PA vise les cas où le comportement de l'autorité n'a pas pour objet des droits ou obligations mais touche ceux-ci, ce qui suppose une atteinte à des droits personnels de la personne concernée, avant tout à ses droits fondamentaux, atteinte qui se confond dans une large mesure avec l'intérêt digne de protection (ATF 140 II 315 consid. 4 = RDAF 2015 I 300 [rés.], et les références citées).

Il n'y a pas lieu d'apporter une protection juridique dans le cadre de cas de peu de gravité (« bagatelle »), afin d'éviter les actions ou recours populaires (ATF 140 II 315 consid. 4.4 = RDAF 2015 I 300 [rés.]). Le Tribunal administratif fédéral (ci-après : TAF) a précisé la notion d'illicéité de l'art. 25a PA, en ce sens que l'atteinte affectant un intérêt juridiquement protégé de l'administré doit présenter un certain degré d'intensité pour justifier une protection juridique au sens de cette dernière disposition (arrêts du TAF F-3447/2016 du 5 avril 2017 consid. 4.1 ; F-4036/2016 du 9 mars 2016 consid. 1.2.2). Par exemple, s'agissant de la problématique particulière liée à l'hébergement des requérants d'asile dans les centres prévus à cet effet, le TAF – reprenant la jurisprudence y relative développée par le Tribunal fédéral avant l'entrée en vigueur de l'art. 25a PA – a retenu qu'une décision en constatation de l'illicéité au sens de cette disposition légale n'était, dans la mesure où les intéressés se trouvaient, du fait de leur statut, dans un rapport particulier de dépendance par rapport à l'autorité, susceptible d'être prononcée en ce domaine que pour autant que l'acte matériel en cause constitue une « atteinte grave » aux droits fondamentaux de ceux-ci (arrêt du TAF F-4036/2016 précité consid. 3.1.1 et 3.2.2.1). Il convient d'écarter du champ d'application de l'art. 25a PA les actes matériels qui, faute d'un degré d'intensité suffisant, ne sont pas propres à porter atteinte à des droits ou obligations de l'intéressé (Pierre MOOR/Étienne POLTIER, *Droit administratif*, volume II, 2011, ch. 1.1.3.4 p. 44 ; Isabelle HÄNER, in Bernhard WALDMANN/Philippe WEISSENBERGER, *Praxiskommentar Verwaltungsverfahrensgesetz [VwVG]*, 2016, n. 28 ad art. 25a PA), ce qui tend à exclure les cas qui ne sont pas graves (ATF 133 I 49 consid. 3.2, cité par Isabelle HÄNER, *ibidem*). Ainsi, les actes en cause n'ont pas pour vocation d'arrêter un régime juridique, contrairement à ceux visés par l'art. 5 PA – le pendant de l'art. 4 LPA en droit fédéral –, mais doivent

- 13/19 - A/169/2018 être de nature à entraîner des diminutions des droits fondamentaux, voire d'autres droits (Pierre MOOR/Étienne POLTIER, *op. cit.*, ch. 1.1.3.4 p. 44).

d. En vertu de l'art. 4 al. 4 LPA, lorsqu'une autorité mise en demeure refuse sans droit de statuer ou tarde à se prononcer, son silence est assimilé à une décision.

Une partie peut recourir en tout temps à la chambre administrative pour déni de justice ou retard non justifié, si l'autorité concernée ne donne pas suite rapidement à la mise en demeure prévue à l'art. 4 al. 4 LPA (art. 132 al. 2 LOJ ; art. 62 al. 6 LPA). Toutefois, lorsque l'autorité compétente refuse expressément de rendre une décision, les règles de la

bonne foi (art. 5 al. 3 Cst.) imposent que le recours soit interjeté dans le délai légal, sous réserve éventuelle d'une fausse indication quant audit délai (arrêt du Tribunal fédéral 2P.16/2002 du 18 décembre 2002 consid. 2.2 ; ATAF 2008/15 consid. 3.2).

Pour pouvoir se plaindre de l'inaction de l'autorité, encore faut-il que l'administré ait effectué toutes les démarches adéquates en vue de l'obtention de la décision qu'il sollicite (ATA/199/2010 du 23 mars 2010 consid. 4).

Une autorité qui n'applique pas ou applique d'une façon incorrecte une règle de procédure, de sorte qu'elle ferme l'accès à la justice au particulier qui, normalement, y aurait droit, commet un déni de justice formel. Il en va de même pour l'autorité qui refuse expressément de statuer, alors qu'elle en a l'obligation. Un tel déni constitue une violation de l'art. 29 al. 1 Cst. (ATF 135 I 6 consid. 2.1 ; 134 I 6 consid. 2.3 ; arrêts du Tribunal fédéral 2C_409/2013 du 27 mai 2013 consid. 5.1 ; 5A_279/2010 du 24 juin 2010 consid. 3.3 ; ATA/595/2017 précité consid. 6b ; ATA 716/2016 du 23 août 2016 consid. 5b).

En cas de recours contre la seule absence de décision, les conclusions ne peuvent tendre qu'à contraindre l'autorité à statuer (ATA/595/2017 du 23 mai 2017 consid. 6c ; ATA/609/2016 du 12 juillet 2016 consid. 2). En effet, conformément à l'art. 69 al. 4 LPA, si la juridiction administrative admet le recours pour déni de justice ou retard injustifié, elle renvoie l'affaire à l'autorité inférieure en lui donnant des instructions impératives (ATA/595/2017 précité consid. 6c ; ATA/260/2017 du 3 mars 2017).

La reconnaissance d'un refus de statuer ne peut être admise que si l'autorité mise en demeure avait le devoir de rendre une décision ou, vu sous un autre angle, si le recourant avait un droit à en obtenir une de sa part (ATF 135 II 60 consid. 3.1.2 ; ATA/796/2014 du 14 octobre 2014 consid. 6).

Au stade de l'examen de la recevabilité, la chambre de céans doit examiner si la décision dont l'absence est déplorée pourrait faire l'objet d'un recours devant

- 14/19 - A/169/2018 elle au cas où ladite décision avait été prise et si le recourant disposerait de la qualité pour recourir contre elle (ATA/947/2014 du 2 décembre 2014 consid. 7). 3)

En l'espèce, dans leur recours, les recourants concluent à la constatation d'un déni de justice et, cela fait, au renvoi de la cause au département pour mise en œuvre dans les plus brefs délais de la troisième heure d'éducation physique dans tous les degrés de l'école obligatoire dans le canton de Genève, à défaut pour décision formelle susceptible de recours, dans le sens des considérants.

Or la mise en œuvre par le DIP de la troisième heure d'éducation physique dans tous les degrés de l'école obligatoire à Genève constituerait, comme cela découle de la jurisprudence citée plus haut et comme l'admettent les recourants eux-mêmes, un acte matériel, plus précisément un acte interne ou une mesure organisationnelle.

Un recours pour déni de justice ne pouvant tendre qu'au prononcé d'une décision et non à l'accomplissement d'un acte matériel et la chambre de céans ne pouvant en aucun cas ordonner à l'intimé la mise en œuvre d'une mesure organisationnelle, le recours des intéressés ne peut que viser le prononcé d'une décision au sens de l'art. 4A al. 2 LPA et le département ne pourrait éventuellement être condamné qu'à constater ou refuser de constater, par une telle décision, le caractère illicite de l'absence de mise en œuvre de la troisième heure d'éducation physique (art. 4A al. 1 let. c et al. 2 ; au sujet de la constatation

de l'illicéité d'un acte matériel, arrêt du TAF F-4036/2016 précité consid. 1.2.2). L'examen portant ci-après sur les griefs afférents à l'art. 4 al. 4 LPA (dénier de justice) se recoupera donc dans une large mesure avec l'examen portant sur les griefs relatifs à l'art. 4A LPA (droit à un acte attaquant).

Le recours sollicite d'autre part implicitement une décision générale au sens énoncé plus haut, puisqu'elle s'appliquerait à tout le moins à l'ensemble des élèves concernés par l'école obligatoire. La question de savoir si les recourants sont autorisés à requérir le prononcé d'une décision générale, et pas seulement des décisions individuelles réglant leurs situations juridiques particulières respectives, pourra souffrir de demeurer indéterminée, pour les motifs qui suivent. 4)

D'une part, dans l'ATA/693/2016 précité (consid. 2), la chambre administrative a considéré que les bénéficiaires des trois périodes hebdomadaires de gymnastique étaient les enfants en période de scolarité obligatoire, et non les professeurs de gymnastique. La question de savoir si l'A_____ avait la qualité pour agir souffrirait toutefois de rester ouverte dès lors qu'il ressortait de l'ACST/7/2016 précité que Mme C_____ était mère d'un enfant né en 2010, donc en âge de fréquenter l'école obligatoire, de sorte que sa qualité pour agir devait être admise à ce titre. En revanche, il ressortait de l'arrêt précité de la chambre constitutionnelle que les deux enfants de M. B_____ étaient majeurs et aucun élément ne permettait de retenir qu'ils fréquenteraient encore l'école

- 15/19 - A/169/2018 obligatoire. La question de sa qualité pour recourir demeurerait également ouverte.

D'autre part, dans son arrêt 2C_901/2016 précité (consid. 2.1), le Tribunal fédéral a douté que le courrier du DIP du 15 juin 2016 constituât une décision au sens du droit de procédure cantonale (art. 4 et 4A LPA), mais, à l'instar de la chambre administrative (ATA/693/2016 précité), a laissé cette question indéterminée. 5) a. Concernant la qualité pour recourir de l'A_____, selon la jurisprudence, une association jouissant de la personnalité juridique est autorisée à former un recours en matière de droit public en son nom propre lorsqu'elle est touchée dans ses intérêts dignes de protection. De même, sans être elle-même touchée par la décision entreprise, une association peut être admise à agir par la voie du recours en matière de droit public (nommé alors recours corporatif) pour autant qu'elle ait pour but statutaire la défense des intérêts dignes de protection de ses membres, que ces intérêts soient communs à la majorité ou au moins à un grand nombre d'entre eux et, enfin, que chacun de ceux-ci ait qualité pour s'en prévaloir à titre individuel. En revanche, elle ne peut prendre fait et cause pour l'un de ses membres ou pour une minorité d'entre eux (arrêt du Tribunal fédéral 1C_514/2017 consid. 2 ; ATF 142 II 80 consid. 1.4.2 ; 137 II 40 consid. 2.6.4).

En l'espèce, les deux premières conditions sont réalisées. L'A_____, qui n'est manifestement pas touchée dans ses intérêts propres, est constituée en association (art. 1 de ses statuts, du 30 octobre 2014) et, de ce fait, dispose de la personnalité juridique. De plus, et selon l'art. 3.2.1 de ses statuts, elle a pour but notamment de défendre les intérêts des maîtres d'éducation physique. Il reste à déterminer si les membres qui la composent sont touchés en majorité ou en grand nombre par la décision attaquée et s'ils disposent, à titre individuel, de la qualité pour recourir (ATA/211/2017 précité consid. 3c).

Dans l'ACST/7/2016 précité (consid. 4d), la chambre constitutionnelle a retenu que l'A_____ avait la qualité pour recourir, dès lors que les maîtres d'éducation physique, membres (art. 5.1 de ses statuts) dont elle était chargée statutairement de défendre les

intérêts, étaient pour une grande majorité d'entre eux directement touchés par la loi entreprise s'agissant des périodes de sport à enseigner. Toutefois, comme indiqué dans ledit arrêt (consid. 4b), lorsque le recours est dirigé contre un acte normatif, la qualité pour recourir est conçue de manière plus souple que ce que prévoit l'art. 89 al. 1 LTF et il n'est pas exigé que le recourant soit particulièrement atteint par l'acte entrepris.

b. À teneur de son art. 1 al. 1, la LEsp – laquelle trouve son fondement dans l'art. 68 Cst. – poursuit entre autres les buts suivants, en vue d'accroître les capacités physiques de la population, de promouvoir la santé, d'encourager le développement global de l'individu et de renforcer la cohésion sociale : augmenter l'activité physique et sportive à tout âge (let. a) ; valoriser la place du

- 16/19 - A/169/2018 sport et de l'activité physique dans l'éducation et la formation (let. b). Hormis l'encouragement de l'activité physique, les buts de la LEsp sont identiques à l'ancienne législation et réglementation fédérale (Message du Conseil fédéral concernant la loi sur l'encouragement du sport et la loi fédérale sur les systèmes d'information de la Confédération dans le domaine du sport du 11 novembre 2009, in FF 2009 7401 ss, spéc. 7440).

L'art. 12 al. 4 LEsp, en vertu duquel l'enseignement à l'école obligatoire doit prévoir au moins trois périodes hebdomadaires d'éducation physique, est orienté à ses buts.

c. Il découle de ces buts, de même que de la jurisprudence du Tribunal fédéral (notamment arrêts du Tribunal fédéral 2C_1123/2013 du 19 juin 2014 ; 2C_272/2012 précité ; 2P.324/2001 du 28 mars 2002), qu'un intérêt personnel digne de protection, au sens non seulement de l'art. 60 let. b LPA mais aussi de l'art. 4A al. 1 LPA, contre une décision ou un acte matériel de l'intimé dont l'absence est déplorée dans le présent recours pour déni de justice ne pourrait en tout état de cause être reconnu qu'à des élèves concernés par l'école obligatoire, dont les intérêts sont les seuls à être protégés par les dispositions légales précitées (ATA/57/2018 précité consid. 3c a contrario et par analogie).

Un intérêt personnel digne de protection ne pourrait en revanche pas être reconnu aux maîtres d'éducation physique – dont l'intérêt personnel consiste en une augmentation du nombre d'heures de travail ainsi que de leur salaire et dont les droits ou obligations ne sauraient être touchés par une décision ou un acte matériel du département dont l'absence est déplorée –, ni, partant, à l'A_____.

En conséquence, le recours pour déni de justice est irrecevable, pour défaut de qualité pour recourir, en tant qu'il est formé par l'A_____ (ATA/947/2014 précité consid. 7).

d. Pour ce qui est de M. B_____, celui-ci est père d'enfants majeurs, nés respectivement en 1990 et 1992, et donc non concernés par l'école obligatoire, et n'aurait en tout état de cause aucun intérêt personnel digne de protection lui permettant de recourir contre une décision de l'intimé dont l'absence est déplorée dans le présent recours pour déni de justice.

Quant à Mme C_____, la question de savoir si son enfant est concerné par l'école obligatoire peut demeurer indécise.

En effet, ni elle-même, ni du reste M. B_____ n'ont accompli de quelconques démarches en vue de l'obtention de la décision qu'ils sollicitent dans leur présent recours pour déni de justice. À la suite du prononcé le 24 mai 2017 de l'arrêt du Tribunal fédéral 2C_901/2016 précité, l'avocat a toujours indiqué, à l'intention de la conseillère d'État, intervenir au nom de l'A_____, sans jamais

- 17/19 - A/169/2018 mentionner Mme C _____ et/ou M. B _____. Ceux-ci ne sont dès lors en tout état de cause pas autorisés à recourir pour déni de justice.

Au demeurant, des droits ou obligations de l'enfant de Mme C _____ ne seraient en tout état de cause pas touchés par une décision ou un acte matériel du DIP dont l'absence est déplorée. En effet, l'absence de la mesure organisationnelle – trois heures d'éducation physique par semaine au lieu de deux – sollicitée par Mme C _____, d'une part, ne péjorerait pas la situation de son enfant par rapport à ce qui prévaut actuellement, d'autre part, ne constituerait manifestement pas une atteinte aux éventuels droits de celui-ci d'une gravité suffisante pour entrer dans le champ d'application de l'art. 4A LPA.

Partant, le recours pour déni de justice est irrecevable également en tant qu'il est formé par Mme C _____ et M. B _____. 6)

Vu ce qui précède, le recours pour déni de justice est irrecevable. 7)

Par surabondance, il n'est pas contesté par les recourants que le département a mis en œuvre les mesures organisationnelles qu'il leur avait confirmées par lettres des 23 février et 28 avril 2017, à savoir la mise en place d'une troisième période hebdomadaire d'éducation physique en « 9ème R1 et R2 » dès la rentrée scolaire 2017 pour l'ensemble des cycles d'orientation (niveau secondaire) du canton, et l'intimé a confirmé, en se conformant auxdits courriers, que l'introduction de la troisième période d'éducation physique serait étendue à l'ensemble des classes du cycle d'orientation dès la révision de la grille horaire, prévue à l'horizon de la rentrée scolaire 2019.

Dans son arrêt 2C_901/2016 précité (consid. 6.2), le Tribunal fédéral a considéré que ces démarches démontraient que le canton de Genève entendait désormais se conformer à ses obligations dès que possible. Le DIP démontre que ce processus est en cours d'exécution. À cela s'ajoute que ce déploiement constitue un travail considérable et difficile, et nécessite une organisation de longue haleine avec des modifications des grilles horaires et adaptations portant sur un nombre élevé d'écoles, ce qui justifie qu'il prenne du temps.

Dès lors, même si le recours avait été recevable, il aurait en tout état de cause été considéré comme infondé et rejeté. 8)

Vu l'issue du litige, un émolument de CHF 1'500.- sera mis à la charge des recourants, pris conjointement et solidairement entre eux (art. 87 al. 1 LPA), et aucune indemnité de procédure ne leur sera allouée (art. 87 al. 2 LPA).

* * * * *

- 18/19 - A/169/2018

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.