

## **GE\_GERICHTE ATA/89/2015 vom 20. Januar 2015**

GE Cour de justice, 2015-01-20, FR

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge\\_gerichte\\_ATA\\_89\\_2015](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_ATA_89_2015)

FR: GE\_GERICHTE ATA/89/2015 du 20 janvier 2015

IT: GE\_GERICHTE ATA/89/2015 del 20 gennaio 2015

### **Regeste**

Résumé: Violation du droit d'être entendu en raison de l'absence totale de motivation de la Commission d'examens des notaires quant aux motifs de l'échec du recourant à l'examen final du brevet de notaire.

### **Erwägungen**

#### **E. 26**

septembre 2010 - LOJ - E 2 05 ; art. 13A du règlement d'exécution de la loi sur le notariat du 11 décembre 1989- RNot - E 6 05.01 ; art. 62 al. 1 let. a et 63 al. 1 let. a de la loi sur la procédure administrative du 12 septembre 1985 - LPA - E 5 10). 2)

A teneur de l'art. 41 de la loi sur le notariat du 25 novembre 1988 (LNot - E 6 05), les candidats aux fonctions de notaire sont soumis à un examen comportant une partie orale et une partie écrite et dont les modalités sont fixées par le RNot.

Selon l'art 9 al. 1 RNot, l'examen comprend une épreuve de droit notarial ainsi que des épreuves orales et écrites portant sur les connaissances théoriques et pratiques des candidats. Les épreuves orales sont au nombre de 4 et portent sur les branches suivantes : droit de la famille, droit des successions et droit international privé suisse, droit immobilier et droit des obligations, droit de l'entreprise et droit fiscal et droit genevois dans les matières concernant le notariat (art. 11 RNot). Les épreuves écrites sont au nombre de 4 dont 3 consistent dans la rédaction d'un acte notarié, à laquelle peuvent s'ajouter des questions ponctuelles (art. 12 al. 1 RNot). Les épreuves écrites portent sur les branches suivantes : droit civil (sauf droits réels) ; droit immobilier ; droit des sociétés ; droit fiscal fédéral et genevois (art. 12 al. 2 RNot).

La commission fixe les modalités de l'examen et en informe les candidats (art. 13 al. 1 RNot). L'art. 13 al. 2 à 7 RNot indique que, pour chaque épreuve la note maximale est 6 ; toute note égale ou supérieure à 5 est définitivement acquises quels que soient les résultats obtenus aux autres épreuves ; l'examen est réussi seulement si la moyenne est de 4 pour les épreuves écrites et de 4 pour les épreuves orales ; est éliminatoire toute note inférieure ou égale à un, écrits ou oraux confondus ; entraîne également un échec le fait d'obtenir au moins deux notes inférieures à 3 aux examens écrits ; en cas d'échec, le candidat ne peut se représenter au plus tôt qu'une année après ; si le candidat échoue à 3 reprises, il ne peut se présenter à nouveau. 3)

La chambre de céans, en matière de recours contre le résultat de l'examen, ne peut contrôler que la légalité du résultat contesté, l'établissement arbitraire d'un fait étant assimilé à une violation du droit (art. 13A RNot). La disposition réglementaire précitée ne fait que reprendre la pratique générale que la chambre de céans suit en matière de contrôle des connaissances. En effet, comme le Tribunal fédéral, elle ne revoit l'évaluation des résultats

d'un examen qu'avec une retenue particulière, parce qu'une telle évaluation repose non seulement sur des

- 7/11 - A/1522/2014 connaissances spécifiques mais également sur une composante subjective propre aux experts ou examinateurs ainsi que sur une comparaison des candidats. En principe, elle n'annule donc le prononcé attaqué que si l'autorité intimée s'est laissée guider par des motifs sans rapport avec l'examen ou d'une autre manière manifestement insoutenable (ATF 136 I 229 consid. 6.2 ; ATA/131/2013 précité consid. 6b ; ATA/757/2012 du 6 novembre 2012 consid. 8b). 4)

Le recourant invoque sept griefs à l'encontre de la décision querellée, dont la violation de son droit d'être entendu, l'intimée n'ayant pas motivé sa décision à satisfaction de droit.

Tel qu'il est garanti par l'art. 29 al. 2 de la Constitution fédérale de la Confédération suisse du 18 avril 1999 (Cst. - RS 101), le droit d'être entendu comprend notamment le droit pour l'intéressé d'offrir des preuves pertinentes, de prendre connaissance du dossier, d'obtenir qu'il soit donné suite à ses offres de preuves pertinentes (arrêt du Tribunal fédéral 2D\_5/2012 du 19 avril 2012 consid. 2.3), de participer à l'administration des preuves essentielles ou à tout le moins de s'exprimer sur son résultat, lorsque cela est de nature à influencer sur la décision à rendre (ATF 138 I 154 consid. 2.3.3 ; 138 V 125 consid. 2.1 ; 137 II 266 consid. 3.2 ; 137 I 195 consid. 2.3.1 ; 136 I 265 consid. 3.2 ; 135 II 286 consid. 5.1 ; arrêts du Tribunal fédéral 5A\_12/2013 du 8 mars 2013 consid. 4.1 ; 2C\_552/2011 du 15 mars 2012 consid. 3.1). Le droit de faire administrer des preuves n'empêche cependant pas le juge de renoncer à l'administration de certaines preuves offertes et de procéder à une appréciation anticipée de ces dernières, en particulier s'il acquiert la certitude que celles-ci ne l'amèneront pas à modifier son opinion ou si le fait à établir résulte déjà des constatations ressortant du dossier (ATF 136 I 229 consid. 5.2 ; 134 I 140 consid. 5.3 ; 131 I 153 consid. 3 ; arrêts du Tribunal fédéral 8C\_799/2011 du 20 juin 2012 consid. 6.1 ; 4A\_108/2012 du 11 juin 2012 consid. 3.2 ; 2D\_2/2012 du 19 avril 2012 consid. 2.3 ; 4A\_15/2010 du 15 mars 2010 consid. 3.2 et les arrêts cités ; ATA/404/2012 du 26 juin 2012 ; ATA/275/2012 du 8 mai 2012). Le droit d'être entendu ne contient pas non plus d'obligation de discuter tous les griefs et moyens de preuve du recourant ; il suffit que le juge discute ceux qui sont pertinents pour l'issue du litige (ATF 138 I 232 consid. 5.1 ; 138 IV 81 consid. 2.2 ; 134 I 83 consid. 4.1 et les arrêts cités ; 133 II 235 consid. 5.2 ; arrêts du Tribunal fédéral 1C\_424/2009 du 6 septembre 2010 consid. 2 ; 2C\_514/2009 du 25 mars 2010 consid. 3.1).

Le droit d'être entendu implique également l'obligation pour l'autorité de motiver ses décisions, afin que le justiciable puisse les comprendre et exercer ses droits de recours à bon escient (ATF 138 I 232 consid. 5.1 ; 133 III 439 consid. 3.3 et les arrêts cités). Il suffit cependant, selon la jurisprudence, que l'autorité mentionne, au moins brièvement, les motifs qui l'ont guidée et sur lesquels elle a fondé sa décision, de manière à ce que l'intéressé puisse se rendre compte de la portée de celle-ci et l'attaquer en connaissance de cause (ATF 138 I

- 8/11 - A/1522/2014 232 consid. 5.1 ; 138 IV 81 consid. 2.2 ; 136 I 229 consid. 5.2 ; arrêts du Tribunal fédéral 5A\_12/2013 précité consid. 4.1 ; 2C\_997/2011 du 3 avril 2012 consid. 3 ; 1C\_311/2010 du 7 octobre 2010 consid. 3.1 ; ATA/720/2012 du 30 octobre 2012 consid. 4). Conformément à ces principes, lorsque la décision porte sur le résultat d'un examen et que l'appréciation des experts est contestée, l'autorité satisfait aux exigences de l'art. 29 al.

2 Cst. si elle indique au candidat, de façon même succincte, les défauts qui entachent ses réponses et la solution qui était attendue de lui et qui eût été tenue pour correcte. Par ailleurs, si le droit cantonal n'en dispose pas autrement, la Cst. n'exige pas que la motivation soit fournie par écrit ; selon les circonstances, elle peut être orale. De même, l'art. 29 al. 2 Cst. ne permet pas à un candidat d'exiger des corrigés-types et des barèmes (ATA/460/2012 du

### **E. 30**

juillet 2012 consid. 7a ; ATA/186/2012 du 3 avril 2012).

Le droit d'être entendu, garanti expressément par l'art. 29 al. 2 Cst. est une garantie à caractère formel dont la violation doit en principe entraîner l'annulation de la décision attaquée, indépendamment des chances du recourant sur le fond (ATF 119 Ia 136 consid. 2b). Cette violation est toutefois réparable devant l'instance de recours si celle-ci jouit du même pouvoir d'examen des questions litigieuses que l'autorité intimée et si l'examen de ces questions ne relève pas de l'opportunité, car l'autorité de recours ne peut alors substituer son pouvoir d'examen à celui de l'autorité de première instance (arrêt du Tribunal fédéral 2P.30/2003 du 2 juin 2003 consid. 2.4 et les arrêts cités ; ATA /703/2002 du 19 novembre 2002). 5)

En l'espèce, le recourant s'est adressé à l'intimée suite à la réception de la décision querellée afin d'obtenir les corrigés et les procès-verbaux de ses examens oraux. L'intimée lui a alors indiqué que de tels documents n'existaient pas. Pour le surplus, elle lui a indiqué que la seule solution consistait à prévoir l'organisation d'une séance de correction pour les deux examens qui lui avaient valu une note inférieure à la moyenne. Dans son cas, il paraissait d'emblée qu'une telle manière de procéder n'était pas de nature à modifier l'appréciation de sa situation, dans la mesure où les deux notes en question, soit un 2,5 et un 3, représentaient déjà un maximum par rapport à sa prestation et qu'elles étaient largement en-dessous de la note de 4 requise.

Au vu des explications fournies par l'intimée, force est de constater que malgré la demande du recourant, cette dernière n'a pas motivé la décision querellée conformément aux principes de l'art. 29 al. 2 Cst. En effet, l'intimée a indiqué au recourant qu'elle ne disposait d'aucun document écrit en rapport avec les examens oraux qu'il avait présenté. Elle a simplement justifié son échec aux examens par la hauteur des notes qui lui ont été attribuées. Non seulement cette motivation n'est pas suffisante, mais elle n'est pas satisfaisante, dans la mesure où l'intimée, de son propre aveu, ne dispose d'aucun élément lui permettant de justifier des notes attribuées, lesquelles ont conduit le recourant à l'échec de sa

- 9/11 - A/1522/2014 session d'examen. Cela apparaît d'autant plus choquant que ladite session d'examen constituait la troisième et dernière tentative possible du recourant à l'examen du brevet de notaire. Le fait que l'intimée ait évoqué la possibilité d'organiser une séance de correction des examens oraux ne saurait suffire, contrairement à ce qu'elle soutient, à considérer que le droit d'être entendu du recourant a été respecté. Cela est d'autant plus vrai, que cette proposition était informelle et formulée quelques jours avant la fin du délai de recours, l'intimée marquant d'ores et déjà son opposition de principe à son organisation.

Le droit d'être entendu du recourant a par conséquent été violé.

Dans la cadre de la procédure, l'intimée a précisé qu'une grille de correction et des notes prises par les membres de la sous-commission présents lors des examens concernés existaient mais qu'elles étaient des documents internes et n'avaient qu'une portée indicative. Pour autant que ces documents existent, l'intimée n'a pas jugé nécessaire de les produire ni même d'en donner un résumé, de sorte que malgré la procédure judiciaire initiée par le recourant, le dossier ne contient aucun élément qui permet de connaître, même succinctement, les défauts qui entachent les réponses du recourant lors des examens oraux et les solutions qui était attendues de lui et qui auraient été considérées comme correctes.

Dès lors, il apparaît que la violation du droit d'être entendu du recourant n'a pas été réparée lors de la procédure contentieuse.

Compte tenu de ce qui précède, la décision querellée doit être annulée, ce qui entraîne de facto l'annulation de la session d'examen de mars 2014 en tant qu'elle concerne le recourant et lui permet de se représenter une ultime fois à l'examen final du brevet de notaire. Contrairement aux conclusions formées par ce dernier, la chambre de céans ne saurait annuler que les examens oraux. En effet, la nature de l'examen prévue à l'art. 9 RNot prévoit une série d'épreuves écrites et orales. Permettre au recourant de ne représenter que ses examens oraux lors de la prochaine session d'examens irait par conséquent à l'encontre de cette disposition et heurterait le principe de l'égalité de traitement, par rapport aux autres candidats à l'examen, lesquels doivent subir l'intégralité des épreuves prévues à chaque session, sous réserve d'examens définitivement acquis en vertu de l'art. 13 al. 3 RNot.

Le grief de la violation du droit d'être entendu étant admis, il n'est pas nécessaire de traiter les autres griefs du recourant. La question de l'absence de bases légales relatives à la délégation de compétence à une sous-commission en ce qui concerne les épreuves orales et l'évaluation des candidats souffrira en conséquence de rester ouverte.

- 10/11 - A/1522/2014 6)

Le recours sera partiellement admis et l'intimée invitée à autoriser le recourant à se présenter à sa troisième et ultime tentative à l'examen final du brevet de notaire.

Malgré l'issue du litige, aucun émoluments ne sera mis à la charge de l'intimée (art. 87 LPA et art. 2 du règlement sur les frais, émoluments et indemnités en procédure administrative du 30 juillet 1986 - RFPA - E 5 10.03).

Le recourant obtenant gain de cause, une indemnité de procédure de CHF 1'000.- lui sera allouée, à la charge de l'intimée (art. 6 RFPA).

\* \* \* \* \*

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