

TABLE DES MATIÈRES

Bases législatives et réglementaires – conventions de lecture.....	7
Avant-propos	9

PARTIE I LES PRINCIPES ET LES RÈGLES DES MARCHÉS PUBLICS

CHAPITRE I. – L'IMPORTANCE DES MARCHÉS PUBLICS	15
CHAPITRE II. – L'ÉTAT DU DROIT	21
CHAPITRE III. – QU'EST-CE QU'UN MARCHÉ PUBLIC ?.....	29
Section 1. – Définition et notions de base	29
Section 2. – L'existence d'un contrat.....	33
Section 3. – Les adjudicateurs et les opérateurs économiques (critère organique)	36
Section 4. – Les catégories de marchés publics (critère matériel).....	48
A. – Généralités.....	48
B. – Les marchés de travaux	50
C. – Les marchés de fournitures.....	53
D. – Les marchés de services	55
E. – Les marchés mixtes.....	58
CHAPITRE IV. – LES EXCLUSIONS DE LA LOI OU DE SON TITRE 2	61
Section 1. – Généralités.....	61
Section 2. – Les marchés auxquels le titre 2 de la loi ne s'applique pas ...	62
Section 3. – Les marchés auxquels la loi ne s'applique pas.....	63
A. – Des marchés dans les domaines de la défense et de la sécurité ...	63

B. – Des marchés dans quelques matières déterminées.....	63
C. – Différentes situations.....	65
CHAPITRE V. – LES PROCÉDURES DE PASSATION	
DES MARCHÉS PUBLICS	69
Section 1. – L'approche du législateur	69
Section 2. – L'approche pragmatique.....	70
A. – Justification	70
B. – Les procédures avec négociation	70
I. <i>Généralités</i>	70
II. <i>La procédure négociée sans publication préalable</i>	74
III. <i>La procédure concurrentielle avec négociation</i>	79
IV. <i>La procédure négociée directe avec publication préalable</i>	82
V. <i>Les marchés de faible montant</i>	82
C. – Négociateur... ..	83
D. – Modes de conclusion et motivation.....	85
Section 3. – Les procédures ouverte et restreinte	85
Section 4. – Le dialogue compétitif.....	87
A. – Les conditions du recours au dialogue compétitif	87
B. – Spécificités de la procédure	90
Section 5. – Le partenariat d'innovation.....	90
Section 6. – Procédure <i>versus</i> processus	92
CHAPITRE VI. – LES PRINCIPES GÉNÉRAUX DES MARCHÉS	
PUBLICS	93
Section 1. – Introduction	93
Section 2. – Les principes généraux des marchés publics constitués des principes généraux du droit.....	93
A. – Les principes d'égalité et de non-discrimination.....	93
B. – Le principe de concurrence	97
C. – Le principe de transparence.....	101
D. – Le principe de proportionnalité	101
Section 3. – Les autres principes généraux des marchés publics	103
A. – L'interdiction des conflits d'intérêts	103
B. – Le respect du droit environnemental, social et du travail.....	104

C. – Le principe du forfait.....	106
I. <i>Le forfait et ses applications</i>	106
II. <i>Les exceptions au principe du forfait</i>	107
D. – La révision des prix.....	109
I. <i>Principe</i>	109
II. <i>La révision des prix des composants</i>	109
III. <i>La modification des impositions</i>	110
E. – Le principe du paiement après service fait et accepté.....	111
F. – Les opérateurs économiques.....	112
G. – Le bouleversement de l'équilibre contractuel	113
H. – La confidentialité et la protection des secrets d'affaires	113
I. – Les règles applicables aux moyens de communication	114
J. – Les marchés réservés	116
K. – L'estimation du montant du marché.....	117
CHAPITRE VII. – LA MODULATION DES MARCHÉS	119
Section 1. – Généralités.....	119
Section 2. – Les techniques et instruments pour les marchés électroniques et agrégés.....	119
A. – L'accord-cadre.....	119
B. – Les processus d'acquisition.....	123
I. <i>Distinction entre procédure et processus</i>	123
II. <i>Le système d'acquisition dynamique</i>	124
III. <i>Les enchères électroniques</i>	125
IV. <i>Les catalogues électroniques</i>	127
C. – Activités d'achat centralisées et marchés conjoints occasionnels....	127
D. – Les marchés conclus avec des pouvoirs adjudicateurs étrangers ...	129
E. – Les concours	130
Section 3. – Les techniques de finition.....	131
A. – Le fractionnement des marchés publics	131
B. – La reconduction des marchés.....	131
C. – Les marchés à lots	133
D. – Les marchés scindés	136

CHAPITRE VIII. – LA GOUVERNANCE.....	139
CHAPITRE IX. – L'ÉTHIQUE DANS LES MARCHÉS PUBLICS	141
Section 1. – L'éthique dans les marchés publics.....	141
Section 2. – L'évitement des conflits d'intérêts	143
Section 3. – Les ententes entre les candidats.....	146
Section 4. – La corruption.....	147
CHAPITRE X. – DISTINCTION ENTRE LES MARCHÉS PUBLICS ET D'AUTRES MOYENS DE SATISFAIRE L'INTÉRÊT GÉNÉRAL..	149
Section 1. – Les marchés publics et les subventions.....	149
Section 2. – Les partenariats public-privé (PPP).....	151
Section 3. – Les marchés de promotion de travaux.....	153
Section 4. – Les concessions de travaux ou de services.....	155

PARTIE II

LE DÉROULEMENT DE LA PROCÉDURE DE PASSATION

CHAPITRE I. – UNE LIGNE DU TEMPS.....	161
CHAPITRE II. – L'EXPRESSION DU BESOIN ET LES CONSULTATIONS PRÉALABLES	167
CHAPITRE III. – PROCÉDURE DE PASSATION DU MARCHÉ ET MODULATION	169
Section 1. – La méthode théorique.....	169
Section 2. – La méthode pratique	176
Section 3. – La modulation du marché	178
CHAPITRE IV. – DOCUMENTS DU MARCHÉ ET SPÉCIFICATIONS TECHNIQUES.....	181
Section 1. – L'établissement des documents du marché	181
Section 2. – L'établissement des spécifications techniques.....	183
Section 3. – La notion de cycle de vie	184
Section 4. – Le recours aux processus électroniques : l' <i>e-Procurement</i>	185

CHAPITRE V. – LES AUTORISATIONS ADMINISTRATIVES.....	193
CHAPITRE VI. – LA PUBLICITÉ DU MARCHÉ.....	195
Section 1. – Principe.....	195
Section 2. – L'avis de pré-information.....	197
Section 3. – L'avis de marché.....	197
Section 4. – L'avis d'attribution de marché	199
Section 5. – La publicité	200
A. – Les obligations ou facultés de publication	200
B. – Les délais de publicité des avis de marché.....	201
Section 6. – Les seuils de publicité européenne.....	204
Section 7. – Règles communes.....	204
Section 8. – L'obligation de consultation (minimale)	205
CHAPITRE VII. – LA SÉLECTION	207
Section 1. – Généralités.....	207
Section 2. – Les exclusions obligatoires.....	209
Section 3. – Les exclusions facultatives.....	211
Section 4. – Les mesures correctrices	212
Section 5. – La sélection, y compris le recours à la capacité de tiers	213
Section 6. – Le DUME, la déclaration implicite... et autres.....	216
Section 7. – Les marchés réservés.....	221
CHAPITRE VIII. – L'ÉTABLISSEMENT ET LE CONTENU DES OFFRES.....	225
CHAPITRE IX. – L'INTRODUCTION DES DEMANDES DE PARTICIPATION, LE DÉPÔT ET L'OUVERTURE DES OFFRES.....	231
Section 1. – Les offres sur support papier.....	231
Section 2. – L'utilisation des autres moyens de communication.....	232
CHAPITRE X. – LE DÉLAI D'ENGAGEMENT.....	237
CHAPITRE XI. – L'EXAMEN ET LA COMPARAISON DES OFFRES....	239
Section 1. – Généralités.....	239
Section 2. – La régularité des offres et des prix	242

Section 3. – Les variantes et les options	248
Section 4. – La comparaison des offres	251
CHAPITRE XII. – LES OBLIGATIONS DE MOTIVATION DES DÉCISIONS ET D'INFORMATION	255
Section 1. – Les hypothèses de décisions motivées	255
Section 2. – Le contenu de la motivation et l'information.....	256
A. – À partir des seuils de publicité européenne.....	256
B. – En dessous des seuils de publicité européenne.....	261
CHAPITRE XIII. – LA CONCLUSION DU CONTRAT, LE DÉLAI D'ATTENTE ET L'INFORMATION A POSTERIORI.....	267
Section 1. – La conclusion du contrat	267
Section 2. – Le délai d'attente.....	268
Section 3. – L'information <i>a posteriori</i>	270

PARTIE III

L'EXÉCUTION DES MARCHÉS – LES DROITS ET OBLIGATIONS DES PARTIES

CHAPITRE I. – LES RÈGLES D'EXÉCUTION	273
CHAPITRE II. – LE CAUTIONNEMENT	281
CHAPITRE III. – LES OBLIGATIONS DE L'ADJUDICATAIRE DURANT L'EXÉCUTION DU MARCHÉ	283
Section 1. – Les obligations relatives à l'accomplissement du marché	283
A. – Généralités	283
B. – Plans, documents, brevets, licences, droits intellectuels	286
C. – L'obligation d'assurance	287
Section 2. – Les obligations de l'entrepreneur de travaux.....	288
A. – Le commencement des travaux et leur accomplissement.....	288
B. – Les obligations relatives au personnel de l'entrepreneur.....	291
Section 3. – Les obligations du fournisseur et du prestataire de services	291

CHAPITRE IV. – LES OBLIGATIONS DU POUVOIR ADJUDICATEUR	293
Section 1. – Généralités.....	293
Section 2. – L'ordre de commencer les prestations dans les marchés de travaux	294
Section 3. – Le commencement des prestations dans les marchés de fournitures et de services	295
Section 4. – Le contrôle et la surveillance des prestations.....	296
CHAPITRE V. – L'EXÉCUTION EFFECTIVE DU MARCHÉ ET LES RÉCEPTIONS TECHNIQUES.....	299
Section 1. – Généralités.....	299
Section 2. – Les réceptions techniques	301
A. – Généralités	301
B. – La réception technique préalable	301
C. – La réception technique <i>a posteriori</i>	303
CHAPITRE VI. – LA MODIFICATION ET LA RÉVISION DU MARCHÉ.....	305
Section 1. – Introduction	305
Section 2. – La modification du marché.....	306
Section 3. – La révision du marché.....	311
Section 4. – Les avenants.....	319
Section 5. – Les ordres et modifications	319
Section 6. – Décomptes.....	321
CHAPITRE VII. – LES INCIDENTS D'EXÉCUTION.....	323
Section 1. – Généralités.....	323
Section 2. – Les demandes d'application d'une clause de réexamen.....	324
Section 3. – Les moyens d'action de l'adjudicateur	325
A. – Généralités	325
B. – Pénalités et amendes	328
C. – Les mesures d'office et autres sanctions.....	331
CHAPITRE VIII. – LA RÉCEPTION PROVISOIRE DES PRESTATIONS.....	337
Section 1. – Généralités – La fin des prestations.....	337
Section 2. – La réception provisoire des travaux	338

Section 3. – La réception provisoire des fournitures	341
Section 4. – La libération du cautionnement.....	343
Section 5. – L'appel à la garantie	343
CHAPITRE IX. – LA FACTURATION ET LE PAIEMENT.....	347
CHAPITRE X. – LA FIN DU MARCHÉ ET LA LIBÉRATION DU CAUTIONNEMENT.....	353
Section 1. – La finalisation des prestations de l'adjudicataire.....	353
Section 2. – La réception définitive.....	353
A. – La réception définitive des travaux.....	353
B. – La réception définitive des fournitures et des services	355
Section 3. – La libération du cautionnement.....	356
A. – Règle générale pour la libération du cautionnement	356
B. – Dispositions particulières pour la libération du cautionnement....	356
C. – Procédure commune	357
Section 4. – La résiliation ou la résolution du marché	358
 PARTIE IV	
LES RECOURS EN BREF	359
ANNEXE A – LÉGISLATION ET RÉGLEMENTATION APPLICABLE	363
ANNEXE B – DÉROULEMENT DE LA PROCÉDURE DE PASSATION DES MARCHÉS	364
ANNEXE C – ÉTAPES DE L'EXÉCUTION DES MARCHÉS.....	365
ANNEXE D – MODIFICATIONS ET RÉVISIONS DES MARCHÉS PUBLICS.....	366