

TABLE DES MATIÈRES

INDEX DES PRINCIPALES ABRÉVIATIONS	11
LÉGENDE DES PICTOGRAMMES	12
AVANT-PROPOS	13
PARTIE I – À LA DÉCOUVERTE DES MARCHÉS PUBLICS – LES PRINCIPES ET LES RÈGLES APPLICABLES	17
INTRODUCTION – ÉTAT DU DROIT	21
CHAPITRE I ^{er} – QU’EST-CE QU’UN MARCHÉ PUBLIC ?	35
Section 1 ^{re} . Définitions et notions de base	35
A. Définition du marché public	35
B. L’existence d’un contrat	36
C. Définitions des principales notions de base	41
Section 2. Qui est adjudicateur ?	44
A. Les adjudicateurs définis par la loi	44
B. Les organes compétents selon les adjudicateurs	61
Section 3. Quelles catégories de marchés publics ? L’objet des marchés publics	70
A. Introduction	70
B. Les marchés de travaux	73
C. Les marchés de fournitures	79
D. Les marchés de services	82
E. Les marchés mixtes	90
CHAPITRE II – LES EXCLUSIONS DE LA LOI OU DE SON TITRE 2	97
Section 1 ^{re} . Généralités	97
Section 2. Les marchés auxquels le titre 2 de la loi ne s’applique pas	98
Section 3. Les marchés auxquels la loi ne s’applique pas	99
A. Des marchés dans les domaines de la défense et de la sécurité	99
B. Des marchés dans quelques matières déterminées	100
C. Différentes situations	102
CHAPITRE III – LES PROCÉDURES DE PASSATION DES MARCHÉS PUBLICS	109
Section 1 ^{re} . Généralités	109

Section 2. Les procédures avec négociation	111
A. Généralités	111
B. La procédure négociée sans publication préalable	115
C. La procédure concurrentielle avec négociation	122
D. La procédure négociée directe avec publication préalable	125
E. Les marchés de faible montant	126
F. Négociier...	128
G. Modes de conclusion et motivation	132
Section 3. Les procédures ouverte et restreinte	134
Section 4. Le dialogue compétitif	136
A. Les conditions du recours au dialogue compétitif	136
B. Spécificités de la procédure	139
Section 5. Le partenariat d'innovation	142
CHAPITRE IV – LES PRINCIPES GÉNÉRAUX DES MARCHÉS PUBLICS	145
Introduction	145
Section 1 ^{re} . Les principes généraux du droit, principes généraux des marchés publics	145
A. Les principes d'égalité, de non-discrimination, de concurrence, de transparence et de proportionnalité	145
I. Généralités	145
II. Égalité et non-discrimination	146
III. Concurrence	156
IV. Transparence	159
V. Proportionnalité	160
B. Les tempéraments à l'étendue de la concurrence	162
Section 2. Les autres principes généraux des marchés publics	169
A. L'interdiction des conflits d'intérêts	169
B. Le respect du droit environnemental, social et du travail	171
C. Le principe du forfait	172
I. Le forfait et ses applications	172
II. Les exceptions au principe du forfait	174
D. La révision des prix	177
I. Principe	177
II. La révision des prix des composants	177
III. La modification des impositions	180
E. Le principe du paiement après service fait et accepté	181
F. Les opérateurs économiques	185
G. Le bouleversement de l'équilibre contractuel	185
H. La confidentialité	186
I. Les règles applicables aux moyens de communication	187
J. Les marchés réservés	191
K. L'estimation du montant du marché	192

CHAPITRE V – LA MODULATION DES MARCHÉS PUBLICS	195
Introduction	195
Section 1 ^{re} . Les techniques et instruments pour les marchés électroniques et agrégés	195
A. L'accord-cadre	195
I. Définition et conditions	195
II. Les différentes expressions connues de l'accord-cadre	201
B. Les processus d'acquisition	204
I. Distinction entre procédure et processus	204
II. Le système d'acquisition dynamique	204
III. Les enchères électroniques	207
IV. Les catalogues électroniques	209
C. Les activités d'achat centralisées (et les centrales d'achat) et les marchés conjoints occasionnels	210
D. Les marchés conclus avec des pouvoirs adjudicateurs étrangers	213
E. Les concours	213
Section 2. Les techniques de finition	215
A. Le fractionnement des marchés publics	215
B. La reconduction des marchés	216
C. Les marchés à lots et les marchés scindés	218
I. Les marchés à lots	218
II. Les marchés scindés	223
CHAPITRE VI – LA GOUVERNANCE	225
CHAPITRE VII – L'INTÉGRITÉ ET L'ÉTHIQUE DANS LES MARCHÉS PUBLICS	229
Section 1 ^{re} . L'obligation de désintéressement et l'évitement des conflits d'intérêts	229
Section 2. Les ententes entre les candidats	233
Section 3. La corruption	235
Section 4. L'éthique dans les marchés publics	238
CHAPITRE VIII – DISTINCTION ENTRE LES MARCHÉS PUBLICS ET D'AUTRES MOYENS DE SATISFAIRE L'INTÉRÊT GÉNÉRAL	243
Section 1 ^{re} . Les marchés publics et les subventions	243
Section 2. Les partenariats public-privé (PPP)	247
Section 3. Les marchés de promotion de travaux	252
Section 4. Les concessions de travaux ou de services	258

PARTIE II – LE DÉROULEMENT DE LA PROCÉDURE DE PASSATION	265
CHAPITRE I ^{er} – UNE LIGNE DU TEMPS	269
CHAPITRE II – L'EXPRESSION DU BESOIN ET LES CONSULTATIONS PRÉALABLES DU MARCHÉ	275
CHAPITRE III – LA DÉTERMINATION DE LA PROCÉDURE DE PASSATION DU MARCHÉ ET DE SA MODULATION	279
Section 1 ^{re} . La méthode théorique	279
Section 2. La méthode pratique	286
Section 3. La modulation du marché	295
CHAPITRE IV – L'ÉTABLISSEMENT DES DOCUMENTS DU MARCHÉ ET DES SPÉCIFICATIONS TECHNIQUES	297
Section 1 ^{re} . L'établissement des documents du marché	297
Section 2. L'établissement des spécifications techniques	300
Section 3. La notion de cycle de vie	301
Section 4. Le recours aux processus électroniques : l'e-Procurement	303
CHAPITRE V – LES AUTORISATIONS ADMINISTRATIVES	313
CHAPITRE VI – LA PUBLICITÉ DU MARCHÉ	315
Section 1 ^{re} . Principe	315
Section 2. L'avis de préinformation	317
Section 3. L'avis de marché	319
Section 4. L'avis d'attribution de marché	322
Section 5. La publicité	324
A. Les obligations ou facultés de publication	324
B. Le système de qualification et la liste de candidats sélectionnés	327
C. Les délais de publicité des avis de marché	328
Section 6. Les seuils de publicité européenne	332
Section 7. Règles communes	332
Section 8. L'obligation de consultation (minimale) et la publicité en procédure négociée sans publication préalable	334
CHAPITRE VII – LA SÉLECTION	337
Section 1 ^{re} . Généralités	337
Section 2. Les exclusions obligatoires	340
Section 3. Les exclusions facultatives	343

Section 4. Les mesures correctrices	345
Section 5. La sélection, y compris le recours à la capacité de tiers	346
Section 6. Le DUME, la déclaration implicite... et autres	354
Section 7. Les marchés réservés	361
CHAPITRE VIII – L'ÉTABLISSEMENT ET LE CONTENU DES OFFRES	365
CHAPITRE IX – L'INTRODUCTION DES DEMANDES DE PARTICIPATION, LE DÉPÔT ET L'OUVERTURE DES OFFRES	375
Section 1 ^{re} . Les offres sur support papier	375
Section 2. L'utilisation des autres moyens de communication	382
CHAPITRE X – LE DÉLAI D'ENGAGEMENT	385
CHAPITRE XI – L'EXAMEN ET LA COMPARAISON DES OFFRES	389
Section 1 ^{re} . Généralités	389
Section 2. La régularité des offres et des prix	393
Section 3. Les variantes et les options	409
Section 4. La comparaison des offres	412
CHAPITRE XII – LE CHOIX DE L'ADJUDICATAIRE ET LA MOTIVATION	423
Section 1 ^{re} . En procédures ouverte et restreinte	423
Section 2. En procédures avec négociation	428
Section 3. En dialogue compétitif	435
Section 4. En partenariat d'innovation	440
Section 5. En « qualification »	442
CHAPITRE XIII – LES OBLIGATIONS DE MOTIVATION DES DÉCISIONS ET D'INFORMATION	447
Section 1 ^{re} . Les hypothèses de décisions motivées	447
Section 2. Le contenu de la motivation et l'information	448
A. À partir des seuils de publicité européenne	448
B. En dessous des seuils de publicité européenne	457

CHAPITRE XIV – LA CONCLUSION DU CONTRAT, LE DÉLAI D’ATTENTE ET L’INFORMATION <i>A POSTERIORI</i>	463
Section 1 ^{re} . La conclusion du contrat	463
Section 2. Le délai d’attente	464
Section 3. L’information <i>a posteriori</i>	466
CHAPITRE XV – L’EXÉCUTION DU MARCHÉ	469
PARTIE III – L’EXÉCUTION DU MARCHÉ – LES DROITS ET OBLIGATIONS DES PARTIES	471
CHAPITRE I ^{er} – LES RÈGLES D’EXÉCUTION	475
CHAPITRE II – LE CAUTIONNEMENT	487
CHAPITRE III – LES OBLIGATIONS DE L’ADJUDICATAIRE DURANT L’EXÉCUTION DU MARCHÉ	493
Section 1 ^{re} . Les obligations relatives à l’accomplissement du marché	493
A. Généralités	493
B. Plans, documents, brevets, licences et droits intellectuels	498
C. L’obligation d’assurance	499
Section 2. Les obligations de l’entrepreneur de travaux	499
A. Le commencement des travaux et leur accomplissement	499
B. Les obligations relatives au personnel de l’entrepreneur	504
Section 3. Les obligations du fournisseur et du prestataire de services	505
CHAPITRE IV – LES OBLIGATIONS DU POUVOIR ADJUDICATEUR	507
Section 1 ^{re} . Généralités	507
Section 2. L’ordre de commencer les prestations dans les marchés de travaux	508
Section 3. Le commencement des prestations dans les marchés de fournitures et de services	510
Section 4. Le contrôle et la surveillance de l’accomplissement des prestations	510
CHAPITRE V – L’EXÉCUTION EFFECTIVE DU MARCHÉ ET LES RÉCEPTIONS TECHNIQUES	513
Section 1 ^{re} . Généralités	513
Section 2. Les réceptions techniques	515
A. Généralités	515
B. La réception technique préalable	516
C. La réception technique <i>a posteriori</i>	518

CHAPITRE VI – LA MODIFICATION ET LA RÉVISION DU MARCHÉ	521
Introduction	521
Section 1 ^{re} . La modification du marché	526
Section 2. La révision du marché	533
Section 3. Les avenants	545
Section 4. Les ordres et modifications	545
Section 5. Les décomptes	547
CHAPITRE VII – LES INCIDENTS D’EXÉCUTION	549
Section 1 ^{re} . Généralités	549
Section 2. Les demandes d’application d’une clause de réexamen	549
Section 3. Moyens d’action de l’adjudicateur	552
A. Généralités	552
B. Les pénalités et les amendes	556
C. Les mesures d’office et autres sanctions	560
CHAPITRE VIII – LA RÉCEPTION PROVISOIRE DES PRESTATIONS	569
Section 1 ^{re} . Généralités – La fin des prestations	569
Section 2. La réception provisoire des travaux	570
Section 3. La réception provisoire des fournitures	574
Section 4. La libération du cautionnement	577
Section 5. L’appel à la garantie	578
CHAPITRE IX – LA FACTURATION ET LE PAIEMENT	581
CHAPITRE X – LA FIN DU MARCHÉ ET LA LIBÉRATION DU CAUTIONNEMENT	591
Section 1 ^{re} . La finalisation des prestations de l’adjudicataire	591
Section 2. La réception définitive	591
A. La réception définitive des travaux	591
B. La réception définitive des fournitures et des services	593
Section 3. La libération du cautionnement	594
A. Règle générale pour la libération du cautionnement	594
B. Dispositions particulières pour la libération du cautionnement	594
C. Procédure commune	595
Section 4. La fin du marché	596

PARTIE IV – POUR ALLER PLUS LOIN...	597
CHAPITRE I ^{er} – LA SOUS-TRAITANCE	601
CHAPITRE II – LES TRAVAILLEURS DÉTACHÉS ET LES MARCHÉS PUBLICS	611
Section 1 ^{re} . Généralités	611
Section 2. L'état du droit européen	613
Section 3. L'état du droit interne	620
CHAPITRE III – L'AGRÉATION DES ENTREPRENEURS DE TRAVAUX	627
Section 1 ^{re} . Principes de l'agrément	627
Section 2. Les conditions et la procédure de l'agrément	632
Section 3. La modification et la disparition temporaire ou définitive de l'agrément	635
CHAPITRE IV – L'APPLICATION DE LA T.V.A. AUX MARCHÉS PUBLICS	637
Section 1 ^{re} . La taxe sur la valeur ajoutée (T.V.A.)	637
Section 2. La T.V.A. dans les marchés publics	639
Section 3. La T.V.A. due	640
CHAPITRE V – LA RESPONSABILITÉ CIVILE DANS LES MARCHÉS PUBLICS	643
Section 1 ^{re} . La responsabilité civile de l'adjudicataire	643
A. La responsabilité civile contractuelle	643
B. La responsabilité civile extracontractuelle	645
Section 2. La responsabilité civile de l'adjudicateur	648
A. La responsabilité civile contractuelle	648
B. La responsabilité civile extracontractuelle	650
CHAPITRE VI – L'EMPLOI DES LANGUES DANS LES MARCHÉS PUBLICS	653
PARTIE V – QUAND PLUS RIEN NE VA OU PRESQUE... LES RECOURS	659
CHAPITRE I ^{er} – LES VOIES DE RECOURS EN MATIÈRE DE MARCHÉS PUBLICS	663
Section 1 ^{re} . Généralités	663
Section 2. La répartition des compétences entre les juges judiciaires et le Conseil d'État	664

Section 3. Le mécanisme correcteur et l'intervention de la Commission européenne	670
CHAPITRE II – L'ANNULATION DES MARCHÉS PUBLICS OU DES CONCESSIONS – ÉLÉMENTS CLÉS	671
Section 1 ^{re} . Principes	671
Section 2. Conditions relatives aux décisions prises	673
Section 3. Conditions relatives au requérant ou au demandeur	676
Section 4. Le délai de recours	679
Section 5. Les moyens présentés à l'appui du recours	680
Section 6. Les effets de la décision d'annulation	681
CHAPITRE III – LA SUSPENSION DE L'EXÉCUTION DES MARCHÉS OU DES CONCESSIONS	683
Section 1 ^{re} . Principes	683
Section 2. Les conditions d'application	683
CHAPITRE IV – LES DOMMAGES ET INTÉRÊTS ET L'INDEMNITÉ RÉPARATRICE	689
CHAPITRE V – LE CONTENTIEUX DE LA RESPONSABILITÉ EXTRA CONTRACTUELLE ET LE CONTENTIEUX DE L'EXÉCUTION	691
Section 1 ^{re} . La responsabilité extracontractuelle	691
Section 2. L'exécution des marchés et des concessions (la responsabilité contractuelle)	696
CHAPITRE VI – LA DÉCLARATION D'ABSENCE D'EFFETS	699
CHAPITRE VII – LES SANCTIONS DE SUBSTITUTION	703
CHAPITRE VIII – LES DÉPENS	705
Section 1 ^{re} . Les dépens et l'indemnité de procédure au Conseil d'État	705
Section 2. Les dépens en matière judiciaire	706
CHAPITRE IX – LA COUR DE JUSTICE DE L'UNION EUROPÉENNE	707
Introduction	707
Section 1 ^{re} . Les recours en manquement	707
Section 2. Les recours préjudiciels	709
Section 3. Les recours en annulation	710

POSTFACE	713
ANNEXE A – ANNEXES À LA LOI ‘MARCHÉS PUBLICS’	715
ANNEXE B – LÉGISLATION ET RÉGLEMENTATION APPLICABLES	723
ANNEXE C – LE DÉROULEMENT DE LA PROCÉDURE DE PASSATION	724
ANNEXE D – SCHÉMA D’EXÉCUTION D’UN MARCHÉ PUBLIC	725
ANNEXE E – MODIFICATION DU MARCHÉ	726
ANNEXE F – RÉVISION DU MARCHÉ	727
ANNEXE G – MODES DE RÉCEPTION DES FOURNITURES	728
BIBLIOGRAPHIE	729
INDEX ALPHABÉTIQUE	735