

Winterthur, février 2016

Newsletter n° 7 (1/2016)

Chers membres de l'Association,

Espérant que vous avez passé jusque-là un hiver agréable, nous aimerions vous transmettre les nouvelles du monde des marchés publics que nous avons rassemblées depuis notre dernière newsletter. Cette fois encore, nous avons bénéficié pour cela de l'aide précieuse de Madame Nathalie Clausen.

Nous nous arrêterons ci-dessous sur quelques-uns des thèmes ; vous trouverez l'ensemble des références en annexe.

Au mois de juin prochain aura lieu pour la 8^e fois le colloque Marchés publics en allemand (Zurich) et en français (Fribourg). La 5^e Conférence sur les acquisitions et marchés publics TIC aura lieu ensuite vers la fin août 2016 à Berne.

La Confédération veut transformer le fonds de compensation du premier pilier de la prévoyance sociale (AVS/AI/APG) en un établissement juridiquement indépendant et assujettir cet établissement à la LMP en tant que pouvoir adjudicateur, pour autant qu'il ne passe pas de marchés liés à l'administration de la fortune (cf. let. C, ch. 1, Annexe 7, Appendice I, AMP 2012).

Et la Conférence des achats de la Confédération (CA) veut intensifier le contrôle du respect de l'égalité des salaires dans la procédure d'adjudication.

Le Canton de Fribourg veut ancrer une nouvelle disposition dans sa loi sur les marchés publics. Selon cette disposition, les pouvoirs adjudicateurs pourront imposer des labels écologiques ou environnementaux en liaison avec l'utilisation de bois dans les constructions, et le certificat d'origine « Bois suisse » devra être reconnu comme label environnemental. Une version plus drastique, rejetée par le Conseil d'Etat, propose que la construction n'utilise systématiquement que du bois suisse.

L'Allemagne a édicté les décrets nécessaires à la transposition des nouvelles directives européennes relatives aux marchés publics. Il ne lui reste plus qu'à les mettre en vigueur.

Dans trois arrêts, le tribunal fédéral s'est exprimé sur diverses questions juridiques concernant l'interruption de la procédure et, ce faisant, a suscité un potentiel considérable de discussion.

Le tribunal fédéral a également défini dans quelle mesure les journalistes, en s'appuyant sur la loi sur la transparence, ont droit à la consultation d'une liste établie par un pouvoir

adjudicateur où sont énoncés ses partenaires contractuels les plus importants sur le plan financier.

Le tribunal administratif de Zurich a pris position sur la question de savoir quel sort doit être réservé à un contrat conclu en violation des prescriptions du droit des marchés publics (ou conclu « de manière prématurée »).

Dans l'esprit du principe « *mieux vaut tard que jamais* », nous signalons, juste avant que le délai imparti n'expire, que le Tribunal administratif fédéral a lancé une enquête pour sonder les besoins du public quant aux arrêts de principe publiés dans le recueil « ATAF ». Cette enquête se poursuit encore jusqu'à fin février. Le Tribunal invite à une forte participation et l'ASMP s'associe volontiers à cette demande.

Je vous souhaite bonne lecture et vous adresse mes plus cordiales salutations au nom de tout le Comité.

Martin Beyeler, Président ASMP

Calendrier des manifestations

- *Berner Submissionschränzli* le 10 mars 2016, à partir de 17 h 30, [Cave du Restaurant Beaulieu](#), Berne (inscription via martin.beyeler@unifr.ch).
- *Zürcher Submissionschränzli* le 7 avril 2016, à 12 h 15, [Restaurant Neumarkt](#), Zurich (information/inscription : ra@schneider-recht.ch).
- Assemblée générale ordinaire de l'ASMP le 20 mai 2016 à Zurich (d'autres informations suivront).
- Rencontre Soumissions de Bâle en mai/juin 2016 (d'autres informations suivront).
- Colloque Marchés publics 2016 le 24 juin 2016 au Centre des congrès de Zurich // Colloque Marchés publics 2016 le 22 juin 2016 à l'Université de Fribourg.
- [Conférence sur les marchés publics TIC](#) le 24 août 2016 (Université de Berne, campus von Roll, Fabrikstrasse 8, Berne).
- Assemblée d'automne de l'ASMP le 25 novembre 2016 à Berne (d'autres informations suivront).

Législation

- Confédération : [projet de loi fédérale sur l'établissement chargé de l'administration des fonds de compensation de l'AVS, de l'AI et du régime des APG](#) (Loi sur les fonds de compensation ; [message](#)), annexe, ch. II/1 : création d'un nouvel art. 2, al. 1, let. h, LMP concernant l'assujettissement du nouvel établissement conformément à la Loi sur les fonds de compensation, pour autant qu'il ne s'agisse pas de marchés ayant trait à l'administration de la fortune.
- Canton de Fribourg : [Botschaft des Staatsrates an den Grossen Rat zum Entwurf des Gesetzes zur Änderung des Gesetzes über das öffentliche Beschaffungswesen \(Herkunftszeichen\) – Gesetzesentwurf vom 24.11.2015 \[dt\] // Message du Conseil](#)

[d'Etat au Grand Conseil accompagnant le projet de loi modifiant la loi sur les marchés publics \(certificats d'origine\) – projet de loi du 24 novembre 2015](#) [fr].

- Allemagne : la loi sur la modernisation du droit des marchés publics ([Vergaberechtsmodernisierungsgesetz – VergRModG](#) ; cf. également les modifications du 17 décembre 2015) a été adoptée les 17 ([Bundestag](#)) et 18 décembre ([Bundesrat](#)). Elle révisé la partie de la loi GWB (Loi contre les restrictions à la concurrence) consacrée au droit des marchés publics. [Elle entrera vraisemblablement en vigueur le 18 avril 2016](#).
- Allemagne : à l'appui de la Loi GWB révisée, le gouvernement allemand a publié un décret relatif à la modernisation du droit des marchés publics ([Vergaberechtsmodernisierungsverordnung / VergRModVO](#) du 20 janvier 2016) qui doit déboucher sur une révision du décret relatif à l'adjudication de marchés publics ([Vergabeverordnung / VgV](#)).

Jurisprudence

- Critères d'adjudication concernant les soumissionnaires (Précision sur la « pratique Lianakis » ; arrêt CJUE [C-601/13](#) du 26 mars 2015, Ambisig).
- Sous-critères d'adjudication (TF [2D 19/2015](#) du 31.07.2015).
- Octroi d'une concession d'affichage selon art. 2 al. 7 LMI (Arrêt TA VD [MPU.2015.0011](#) du 1^{er} septembre 2015).
- Exécution de créances contractuelles d'un pouvoir adjudicateur : juridiction civile (ATAF [B-3700/2015](#) du 16 octobre 2015).
- Interruption pour manque de concurrence effective (arrêt TF, [2D 25/2015](#) du 29 octobre 2015).
- Salaire minimal applicable uniquement à des prestations fournies dans le cadre de marchés publics (salaire minimal dit « propre aux marchés publics » ; arrêt CJUE, [C-115/14](#) du 17 novembre 2015, RegioPost).
- Échange de sous-traitants (Arrêt TF [2C 1034/2015](#) du 23 novembre 2015; cf. également ATAF [B-6518/2015](#), décision intermédiaire du 10 novembre 2015).
- Offre de produits alternatifs ; méthode d'évaluation (arrêt TA ZH, [VB.2015.00522](#) du 24 novembre 2015).
- Interruption pendant une procédure de recours pendante (arrêt TF [2C 553/2015](#) du 26 novembre 2015).
- Consultation des statistiques d'adjudication selon la Loi sur la transparence (arrêt TF [1C 50/2015](#) du 2 décembre 2015).
- Contrat conclu de façon prématurée ; conséquences (arrêt TA ZH [VB.2015.00238](#) du 3 décembre 2015).
- Spécifications techniques ; répercussions dans le marché (ATAF [B-4743/2015](#) du 9 décembre 2015).
- Interruption au profit d'une modification de projet (arrêt TA [2D 43/2015](#) du 10 décembre 2015).

- Modification des critères d'aptitude sans interruption de procédure (ATAF [B-6274/2015](#) du 21 décembre 2015).

Bibliographie

- BROENS, Michael / GLOCK, Christoph / GROSSE, Eric (édit.), *Best Practices bei der Beschaffung ausgewählter Bedarfe*, B+G Wissenschaftsverlag, Lauda-Königshofen 2015.
- KULARTZ, Hans-Peter / OPITZ, Marc / STEDING, Ralf, *Vergabe von IT-Leistungen*, 2^e édition, Bundesanzeiger Verlag, Cologne 2015.
- STEINER, Marc, [Die Durchsetzung von Verfügungen nach schweizerischem Verwaltungsrecht](#), dans : Jusletter 8 février 2016 (avec remarques sur l'exécution forcée de créances contractuelles d'un pouvoir adjudicateur, eu égard à l'arrêt du TAF [B-3700/2015](#) du 16 octobre 2015).
- WEBER, Rolf H. / KOCH, Rika, [Berücksichtigung des Transports](#), dans : Jusletter 8 février 2016.

Divers

- [Enquête du Tribunal administratif fédéral sur le Recueil officiel des arrêts « ATAF »](#) (délai : 28 février 2016).
- [Recommandation de la Conférence des achats de la Confédération \(CA\)](#) relative au contrôle du respect de la condition de participation concernant l'égalité de traitement (art. 8, al. 1, let. c, LMP) exigeant présentation d'un justificatif effectif ([formulaire](#)).
- [Audition relative à la révision des Conditions générales de la Confédération pour l'achat de biens et de prestations de services](#) (délai : 8 avril 2016).
Projet | Projet | Rapport | Courrier d'accompagnement
- [Adhésion de l'Ukraine à l'Accord OMC sur les marchés publics](#) (le 11 novembre 2015).

Impressum

Association suisse des marchés publics, Marktgasse 1, Postfach 2276, 8401 Winterthur (Secrétariat) ; Prof. Dr. iur. Martin Beyeler, professeur associé à l'Université de Fribourg.

<http://www.svoeb.ch/>

[Décommander](#) la newsletter