Marchés publics 2024

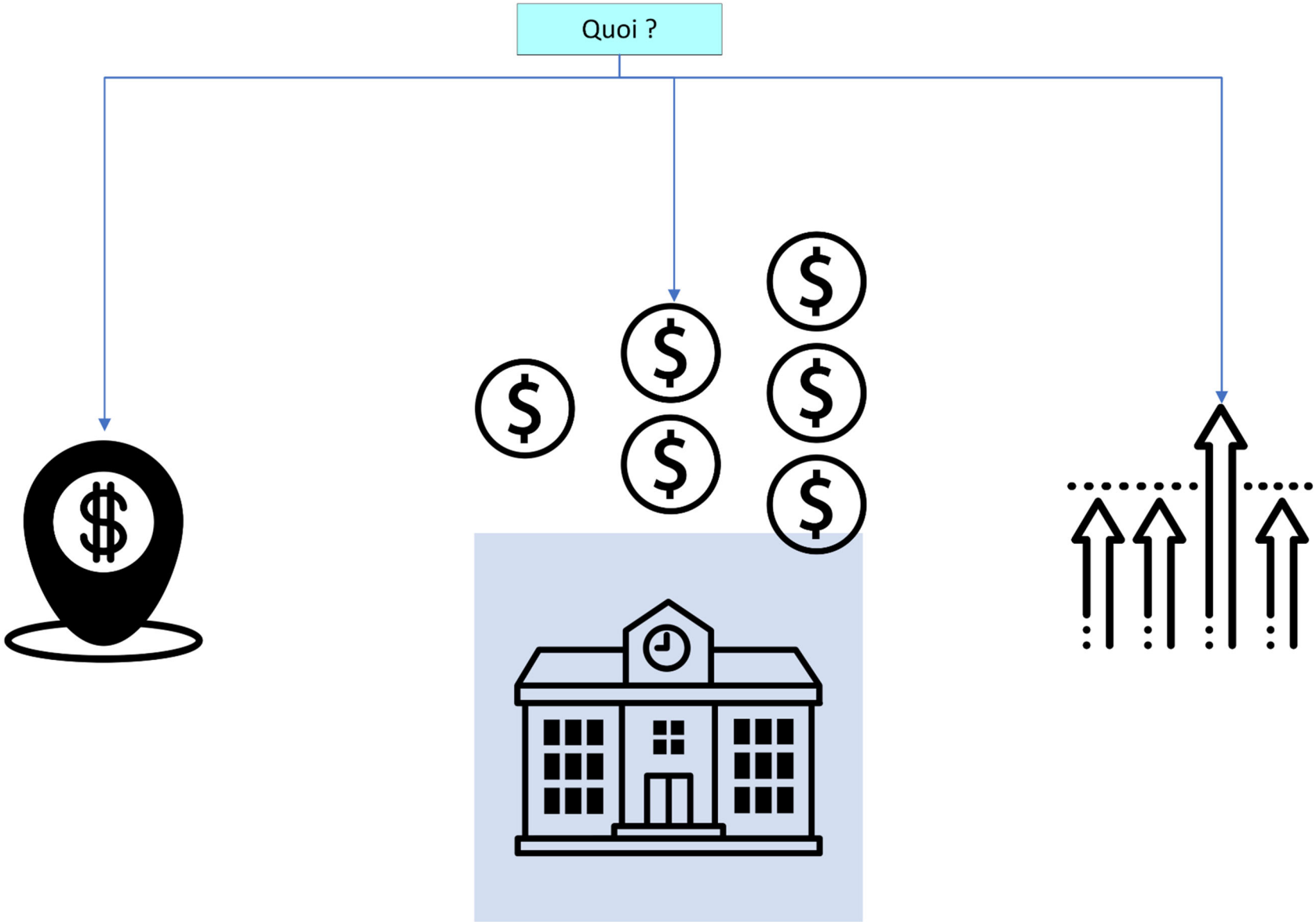
Les seuils et les multiples problèmes qui s'y rattachent

Valeurs
Organisation du marché
Valeur du marché
Dépassement des seuils
Protection juridique

Jean-Michel Brahier

I. Introduction

I./A Introduction

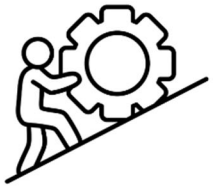


I./B Fonctions

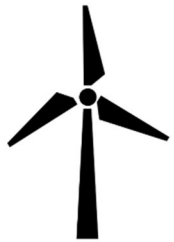
Niveau de concurrence

Transparence

Proportionnalité de l'effort



Harmonisation des pratiques



II. Seuils dans les marchés publics

II./A Cadre normatif

AMP

Seuils

CH

annexe 1 à 3, Appendice I

Autres pays

THRESHOLDS INDICATED IN ANNEXES 1, 2 AND 3 OF APPENDIX I TO THE REVISED GPA

(EXPRESSED IN SPECIAL DRAWING RIGHTS [SDR])[1]

Party	ANNEX 1 (Central Government Entities)		ANNEX 2 (Sub-central Government Entities)		ANNEX 3 (Other Entities)	
	Goods and services[2]	Construction services	Goods and services[2]	Construction services	Goods and services[2]	Construction services
Thresholds applied by most Parties	**130,000**	**5,000,000**	**200,000**	**5,000,000**	**400,000**	**5,000,000**
Armenia	130,000	5,000,000	200,000	5,000,000	400,000	5,000,000
Australia	130,000	5,000,000	355,000	5,000,000	400,000	5,000,000
Canada	130,000	5,000,000	355,000	5,000,000	355,000	5,000,000
European Union[3]	130,000	5,000,000[4,5]	200,000[6]	5,000,000[4,5]	400,000	5,000,000
Hong Kong, China	130,000	5,000,000	No sub-central government level.		400,000	5,000,000

Acc. bil.

Extension

annexe 2 AMP

Nouveaux secteurs

Entreprises privées

Seuils : **art. 3**

Autres accords internationaux

Liste du Seco

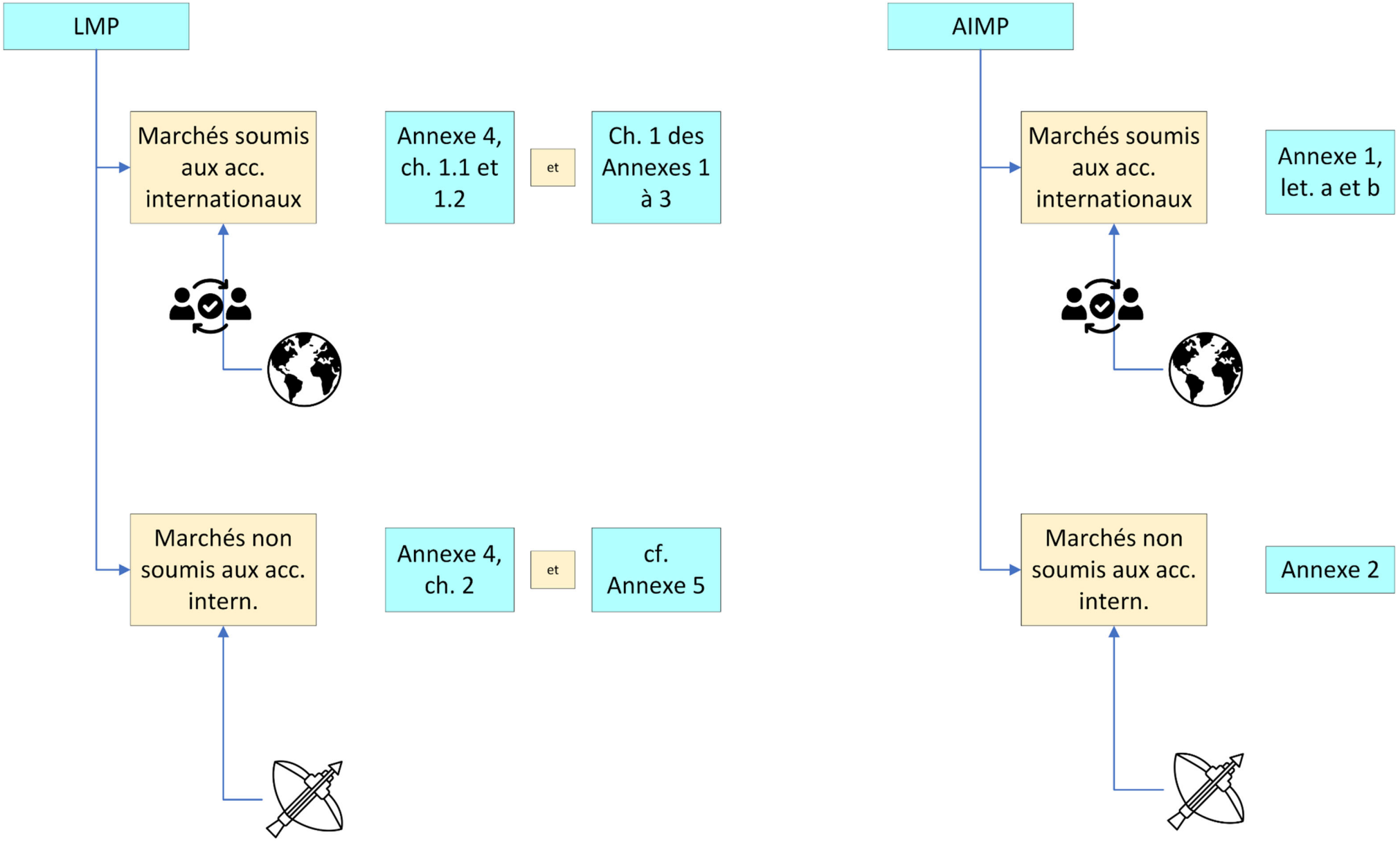
A. Liste des Etats envers lesquels la Suisse s'est engagée à donner un accès réciproque aux publics au titre des accords internationaux[1], selon typologie de l'entité contractante (art. 6, relation avec l'art. 6 al. 1 LMP/AIMP 2019)

Actualisée le 30 octobre 2023

Les informations concernant les valeurs seuils internationaux en CHF ainsi que sur les fournitures (marchandises), servic construction soumis aux accords internationaux se trouvent dans les annexes 1 à 4 de la loi sur les marchés publics (LMP) du 2 172.056.1). Pour le niveau sous-central, les valeurs seuils peuvent être consultées sur la page internet consacré à l'accord inte marchés publics (AIMP) de la Conférence suisse des directeurs cantonaux des travaux publics, de l'aménagement du territoire et de (DTAP). Des dispositions spécifiques concernant les accords internationaux relevant sont réservées.

Etats	Accord international	Niveau central (Confédération, tribunaux fédéraux et services du Parlement)	Niveau sous-central (cantons)	Niveau sous-central (communes)	Entités sectorielles (eau, électricité, transport urbain, aéroports, ports)	Autres entités (Transport ferroviair de personnes, entité privés avec droits exclusifs, autres domaines énergie)
Aruba	AMP 2012	oui	oui	non	oui	non
Arménie	AMP 2012	oui	oui	oui	oui	non

II./A Cadre normatif



II./B Valeurs retenues

AMP

Acc. bil.

LMP

Seuils en DTS / Euro

A adapter en CHF

1 DTS = 1.1584 CHF

P. ex. : annexe 1 AMP

130'000 DTS = 150'592 CHF

Annexe 4 LMP

230'000 CHF

pas directement applicable en CH

ORGANISATION MONDIALE DU COMMERCE

RESTRICTED

GPA/1

5 mars1996

(96-0792)

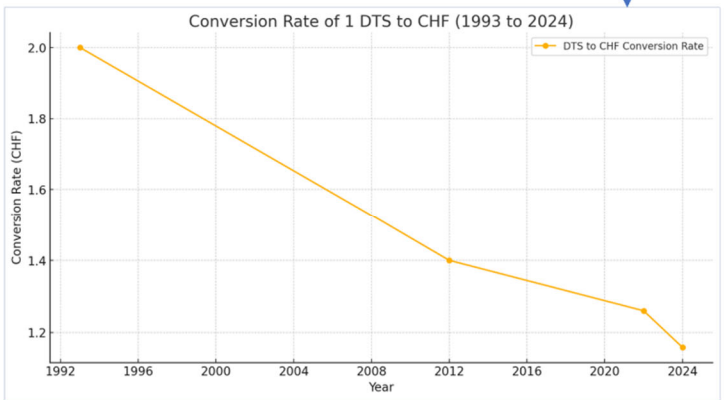
Comité des marchés publics

DECISIONS SUR LES QUESTIONS DE PROCEDURE RELEVANT DE L'ACCORD SUR LES MARCHES PUBLICS (1994)

A sa réunion du 27 février 1996, le Comité des marchés publics a pris les décisions ci-après sur les questions de procédure:

- Participation d'observateurs au Comité des marchés publics (1994) (Annexe 1);

Non adaptation des valeurs seuils en CHF



II./C Seuils des marchés AMP

Texte original

0.632.231.422

Accord révisé sur les marchés publics[1]

Conclu à Marrakech le 15 avril 1994
Approuvé par l'Assemblée fédérale le 8 décembre 1994[2]
Instrument de ratification déposé par la Suisse le 19 décembre 1995
Entré en vigueur pour la Suisse le 1er janvier 1996
(Etat le 1er janvier 2021)

Préambule

Les Parties au présent Accord
(ci-après dénommées les «Parties»),

1. Seuils applicables à la Conféd.

Entités du gouvernement central

OFROU

EPFL ÉCOLE POLYTECHNIQUE FÉDÉRALE DE LAUSANNE

Annexe 1 AMP

Valeurs de seuil:

Marchandises	130 000 DTS
Services	130 000 DTS
Services de construction	5 000 000 DTS

Cf. OLOGA

Annexe 4 LMP

- 1 Valeurs seuils applicables aux marchés soumis aux accords internationaux
- 1.1 Protocole du 30 mars 2012 portant amendement de l'Accord sur les marchés publics et accords de libre-échange

Procédure ouverte ou sélective			
Adjudicateurs	Travaux de construction (valeur totale)	Fournitures	Services
Adjudicateurs visés à l'art. 4, al. 1	dès 8 700 000 CHF	dès 230 000 CHF	dès 230 000 CHF

2. Seuils applicables aux cantons

Entités des gouvernements sous-centraux

Annexe 2 AMP

Valeurs de seuil:

Marchandises	200 000 DTS
Services	200 000 DTS
Services de construction	5 000 000 DTS

Annexe 1/a AIMP

Valeurs seuils applicables aux marchés soumis aux accord internationaux

a) Accord relatif aux marchés publics (OMC)

Adjudicateur	**Valeurs seuils en CHF** (Valeurs seuils en DTS)		
	Marchés de construction (valeur totale)	*Fournitures*	*Prestations de service*
Cantons	**8'700'000 CHF** (5'000'000 DTS)	**350'000 CHF** (200'000 DTS)	**350'000 CHF** (200'000 DTS)

Annexe 1/b AIMP

b) En vertu de l'accord entre la Communauté européenne et la Confédération, les adjudicateurs suivants sont également soumis aux dispositions des accords internationaux

Adjudicateur	**Valeurs seuils en CHF** (Valeurs seuils en Euro)		
	Marchés de construction (valeur totale)	Fournitures	Prestations de service
Communes / districts	**8'700'000 CHF** (6'000'000 Euro)	**350'000 CHF** (240'000 Euro)	**350'000 CHF** (240'000 Euro)

3. Seuils pour les entités des secteurs

Autres entités

Annexe 3 AMP

Valeurs de seuil:

Marchandises	400 000 DTS
Services	400 000 DTS
Services de construction	5 000 000 DTS

Annexe 1/a AIMP

Annexe 4 LMP

Valeurs seuils applicables aux marchés soumis aux accord internationaux

a) Accord relatif aux marchés publics (OMC)

Adjudicateur	Valeurs seuils en CHF (Valeurs seuils en DTS)		
	Marchés de construction (valeur totale)	*Fournitures*	*Prestations de service*
Autorités et entreprises publiques dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des télécommunications	**8'700'000 CHF** (5'000'000 DTS)	**700'000 CHF** (400'000 DTS)	**700'000 CHF** (400'000 DTS)

– 1 Valeurs seuils applicables aux marchés soumis aux accords internationaux

– 1.1 Protocole du 30 mars 2012 portant amendement de l'Accord sur les marchés publics et accords de libre-échange

Procédure ouverte ou sélective			
Adjudicateurs	Travaux de construction (valeur totale)	Fournitures	Services
Adjudicateurs visés à l'art. 4, al. 2, let. a à e	dès 8 700 000 CHF	dès 700 000 CHF	dès 700 000 CHF

II./D Seuils des marchés soumis à l'Accord bilatéral

Texte original

0.172.052.68

Accord
entre la Confédération suisse et
la Communauté européenne sur certains aspects
relatifs aux marchés publics

Conclu le 21 juin 1999
Approuvé par l'Assemblée fédérale le 8 octobre 1999[1]
Instrument de ratification suisse déposé le 16 octobre 2000
Entré en vigueur le 1er juin 2002

(Etat le 22 octobre 2011)

La Confédération suisse (dénommée ci-après la Suisse),
d'une part,
et
la Communauté européenne (dénommée ci-après la Communauté),

1. Seuils applicables aux entités dans les nouveaux secteurs

Entités

Art. 3 § 4
Acc. bilatéral

(a) dans le cas de marchés passés par des OT
  (i) 600 000 euros ou son équivalent en DTS pour les fournitures et les services;
  (ii) 5 000 000 euros ou son équivalent en DTS pour les travaux;
(b) dans le cas de marchés passés par des OF et des entités exerçant leurs activités dans le domaine de l'énergie autre que l'électricité
  (i) 400 000 euros ou son équivalent en DTS pour les fournitures et les services;
  (ii) 5 000 000 euros ou son équivalent en DTS pour les travaux;

Annexe 1/b
AIMP

Annexe 4 LMP

b) En vertu de l'accord entre la Communauté européenne et la Confédération, les adjudicateurs suivants sont également soumis aux dispositions des accords internationaux

Adjudicateur	Valeurs seuils en CHF (Valeurs seuils en Euro)		
	Marchés de construction (valeur totale)	Fournitures	Prestations de service
Entreprises publiques ou privées ayant des droits spéciaux ou exclusifs dans le secteur du transport ferroviaire et dans le secteur énergétique (approvisionnement en gaz et en chaleur)	**8'000'000 CHF** (5'000'000 Euro)	**640'000 CHF** (400'000 Euro)	**640'000 CHF** (400'000 Euro)

– 1.2 Accord du 21 juin 1999 entre la Confédération suisse et la Communauté européenne sur certains aspects relatifs aux marchés publics

Procédure ouverte ou sélective			
Adjudicateurs	Travaux de construction (valeur totale)	Fournitures	Services
Adjudicateurs visés à l'art. 4, al. 2, let. f à h	dès 8 000 000 CHF	dès 640 000 CHF	dès 640 000 CHF

2. Seuils applicables aux entreprises privées dans les secteurs trad.

entreprises **privées** assurant un service au public (art. 3 § 2/f Acc. bil.)

Art. 3 § 4/c
Acc bilatéral

(c) dans le cas de marchés passés par des entités privées assurant un service au public
(i) 400 000 DTS ou son équivalent en euros pour les fournitures et les services;
(ii) 5 000 000 DTS ou son équivalent en euros pour les travaux.

=

Annexe 3 AMP

Valeurs de seuil:	
Marchandises	400 000 DTS
Services	400 000 DTS
Services de construction	5 000 000 DTS

*ch. 1 : "Les entités adjudicatrices qui sont des pouvoirs **publics** ou des entreprises **publiques**"*

Annexe 1/b AIMP

Annexe 4 LMP

b) En vertu de l'accord entre la Communauté européenne et la Confédération, les adjudicateurs suivants sont également soumis aux dispositions des accords internationaux

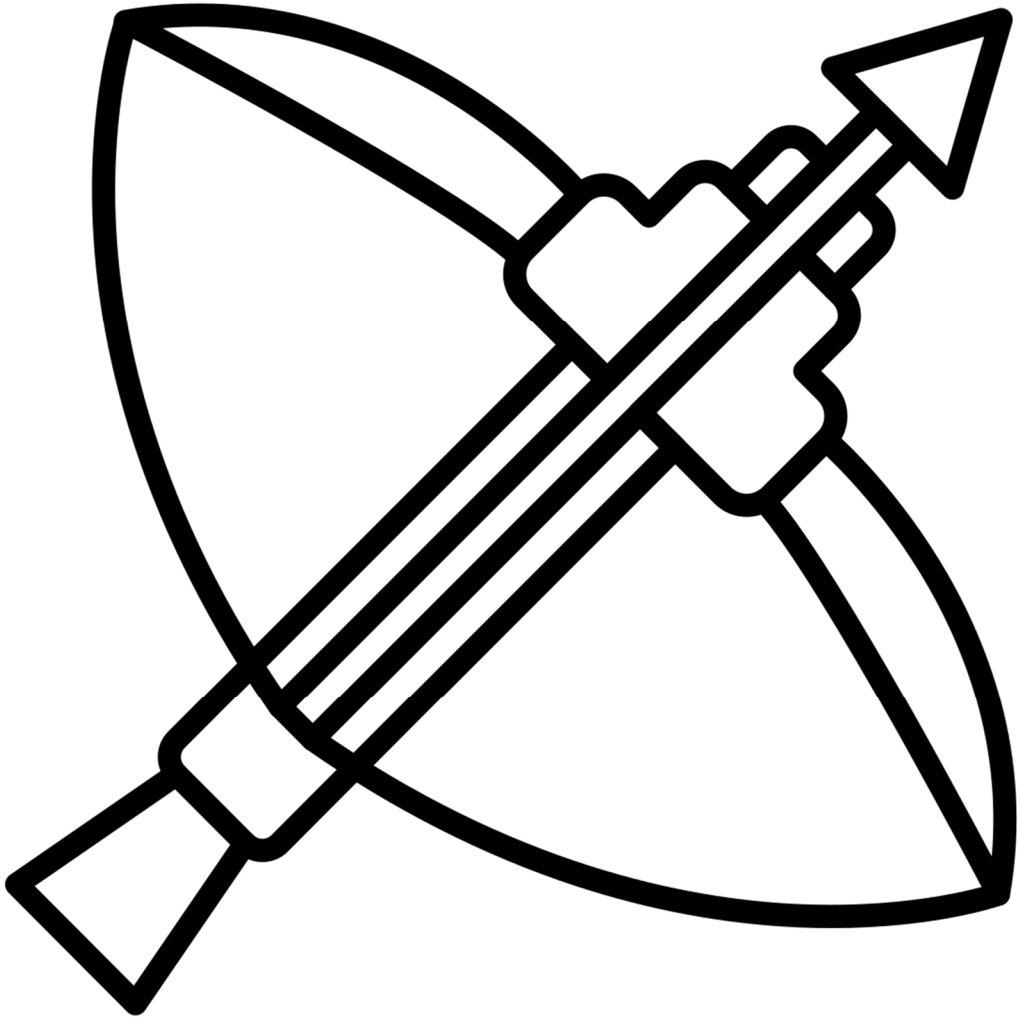
Adjudicateur	Valeurs seuils en CHF (Valeurs seuils en Euro)		
	Marchés de construction (valeur totale)	Fournitures	Prestations de service
Entreprises privées disposant d'un droit spécial ou exclusif, dans les secteurs de l'eau, de l'énergie et du transport	**8'700'000 CHF** (6'000'0000 Euro)	**700'000 CHF** (480'000 Euro)	**700'000 CHF** (480'000 Euro)

– 1.1 Protocole du 30 mars 2012 portant amendement de l'Accord sur les marchés publics et accords de libre-échange

Procédure ouverte ou sélective

Adjudicateurs	Travaux de construction (valeur totale)	Fournitures	Services
Adjudicateurs visés à l'art. 4, al. 2, let. a à e	dès 8 700 000 CHF	dès 700 000 CHF	dès 700 000 CHF

II./E Seuils des marchés non soumis aux acc. internationaux



1. Seuils pour les entités soumises à la LMP

Qui ?

cf. art. 4 LMP

- unités de l'administration fédérale centrale et décentralisée
- entreprises publiques ou privées dans les secteurs

OFROU

SBB CFF FFS swissgrid

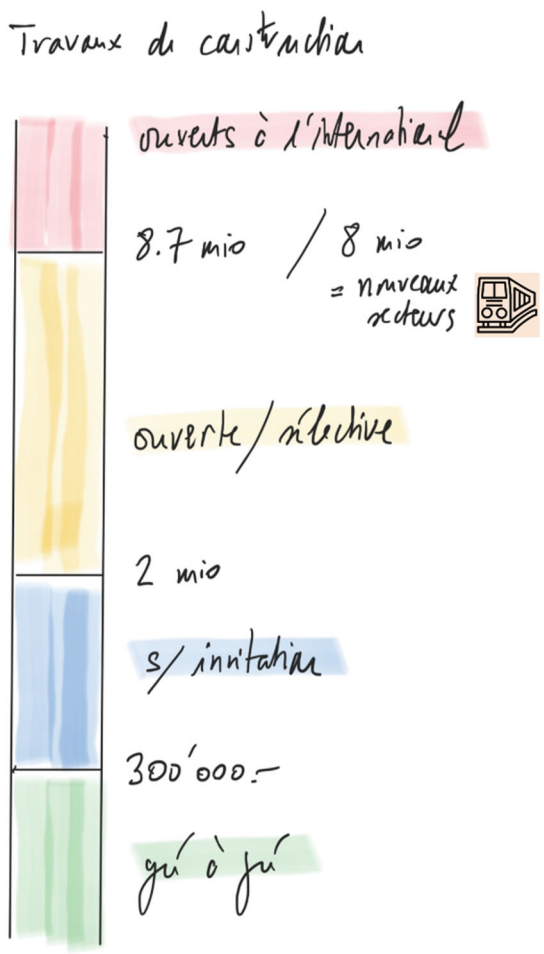
Annexe 4 ch. 2 LMP

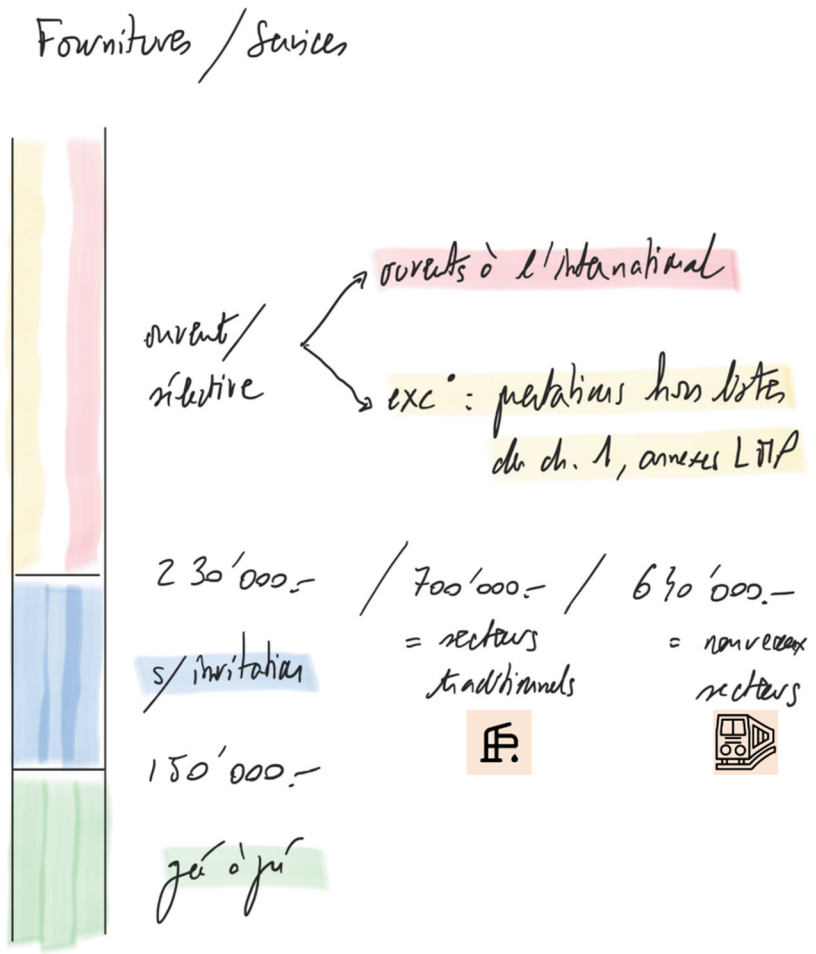
2 Valeurs seuils et procédures aux accords internationaux

Procédure ouverte ou sélective

Adjudicateurs	Travaux de construction (valeur totale)	F
Adjudicateurs visés à l'art. 4, al. 1	dès 2 000 000 CHF	c

"valeur totale" vs valeur du marché isolé





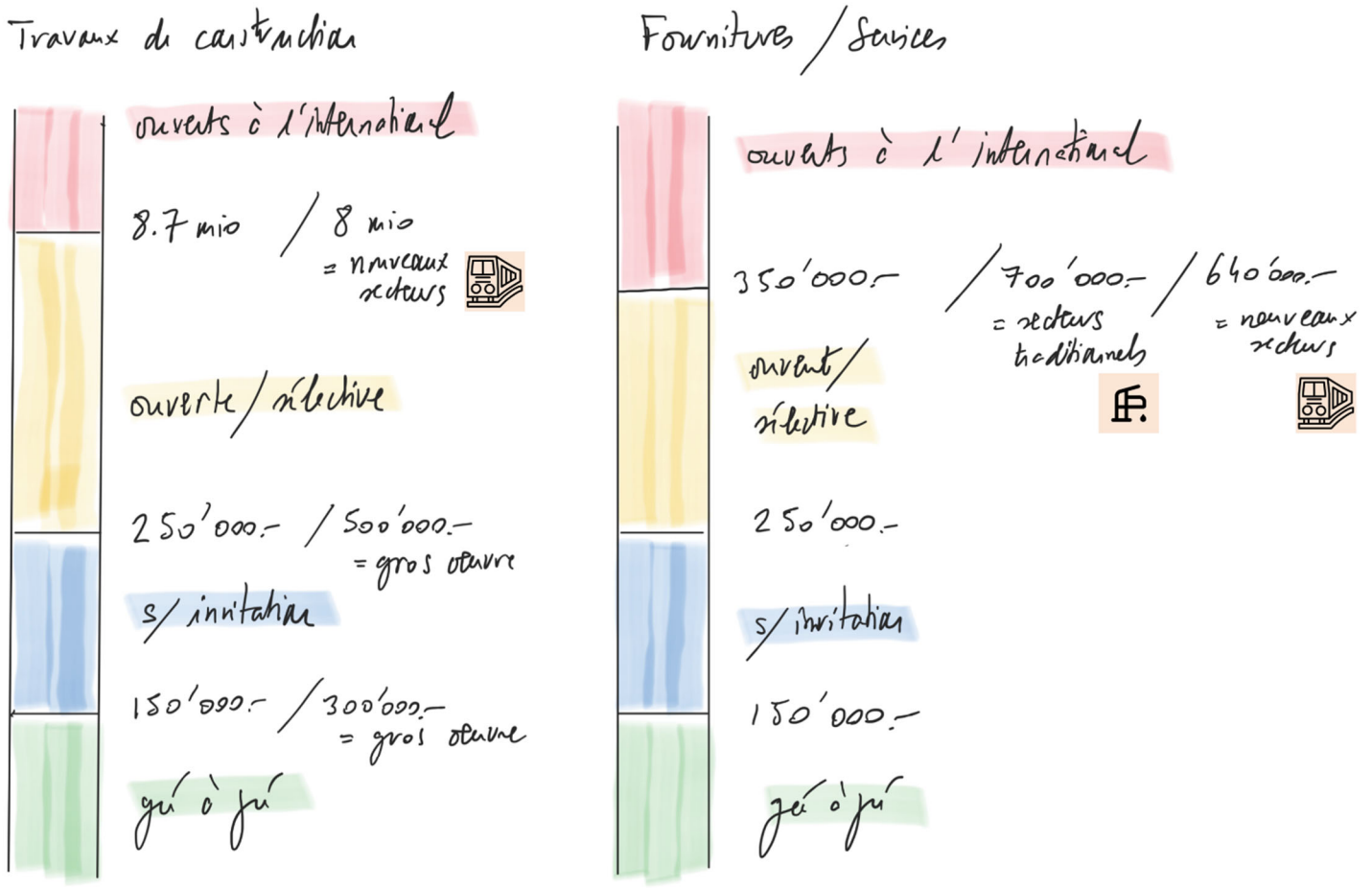
2. Seuils pour les entités soumises à l'AIMP

Qui ? — **cf. art. 4 AIMP**

- pouvoirs publics, unités administratives, ODP
- pouvoirs publics, entreprises publiques ou privées dans les secteurs

stpg

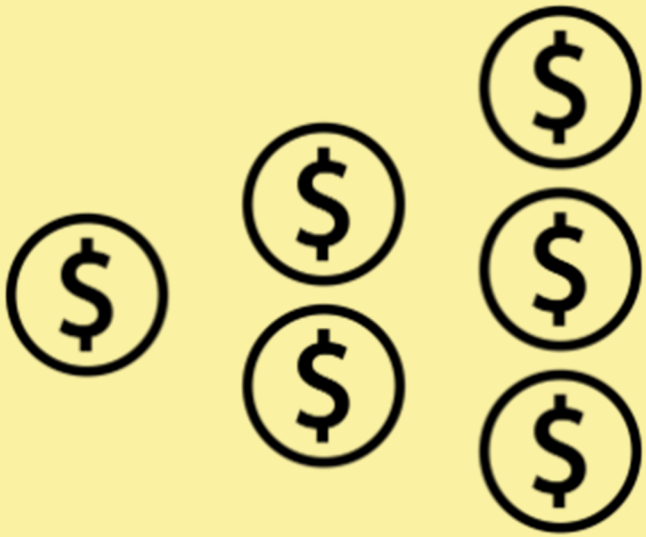
Annexe 2 AIMP



Gros oeuvre :
CFC 17 « Travaux spéciaux »
CFC 20 « Excavation »
CFC 21 « Gros œuvre 1 »
CFC 41 en partie « AMEX - Constructions»
+ génie civil; travaux de démolition; etc.

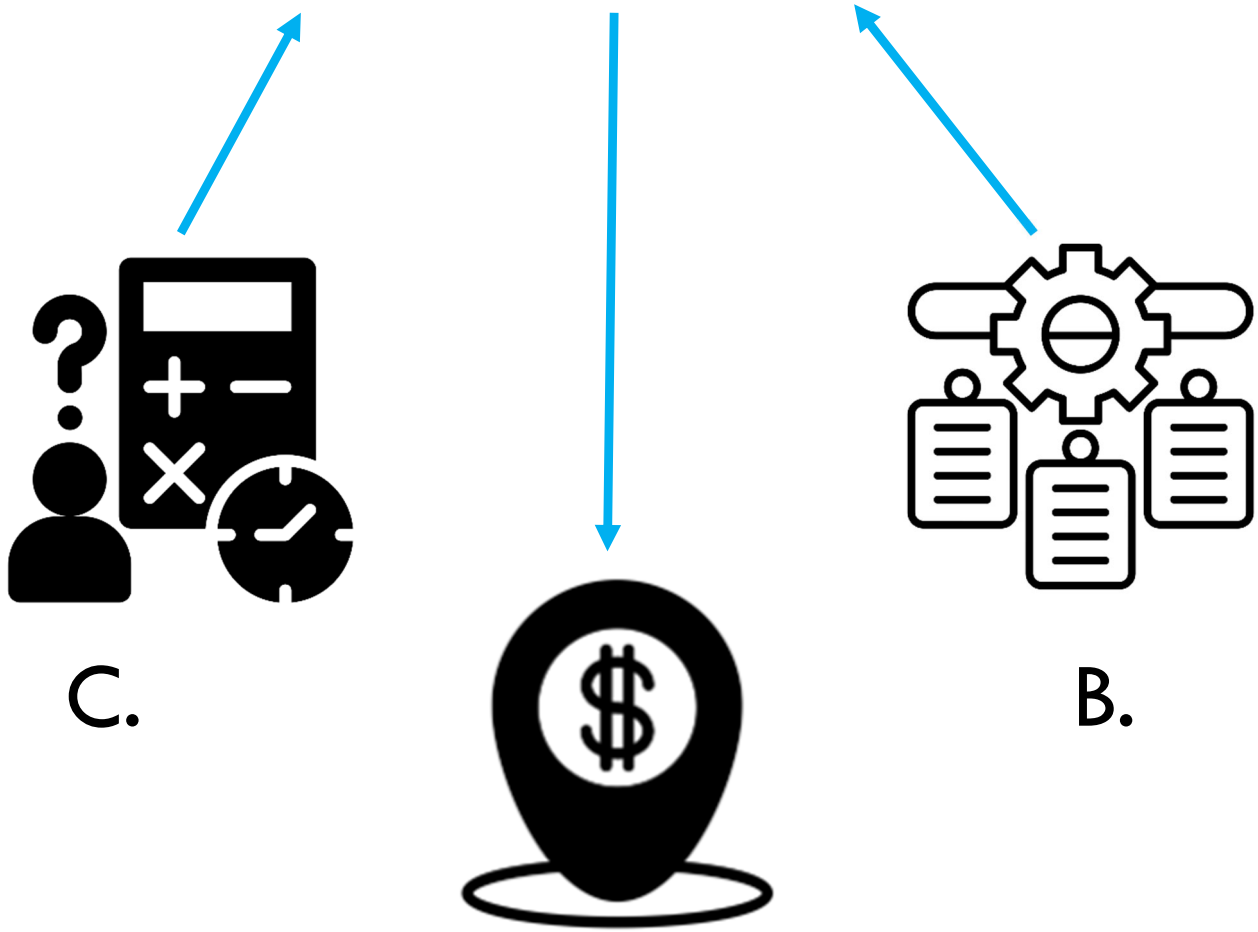
Second oeuvre :
Tout autre type de travaux (peintre, chauffagiste, etc.)
Y c. CFC 22 "Gros oeuvre 2"

III. Valeur estimée du marché



III./A Introduction

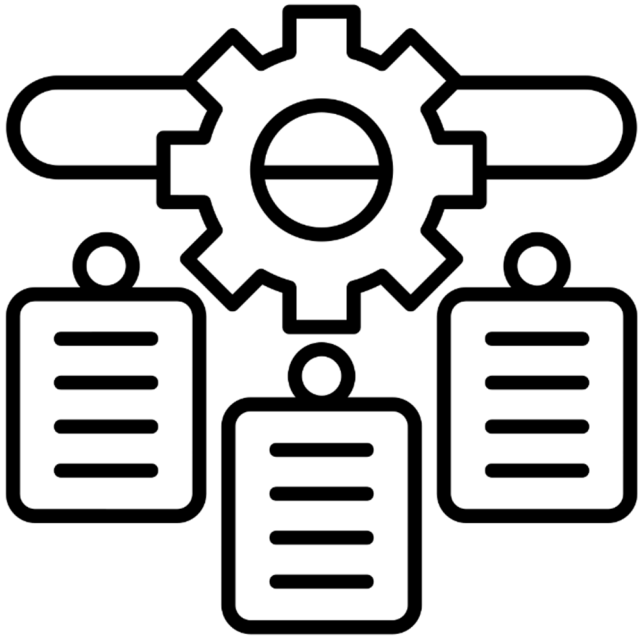
Art. 15 I :
« *L'adjudicateur estime la valeur probable du marché.* »



C.

B.

III./B Organisation du marché



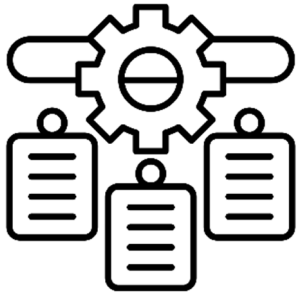
1. Détermination des besoins

Besoin général

(= finalité de l'acquisition)

Besoins spécifiques

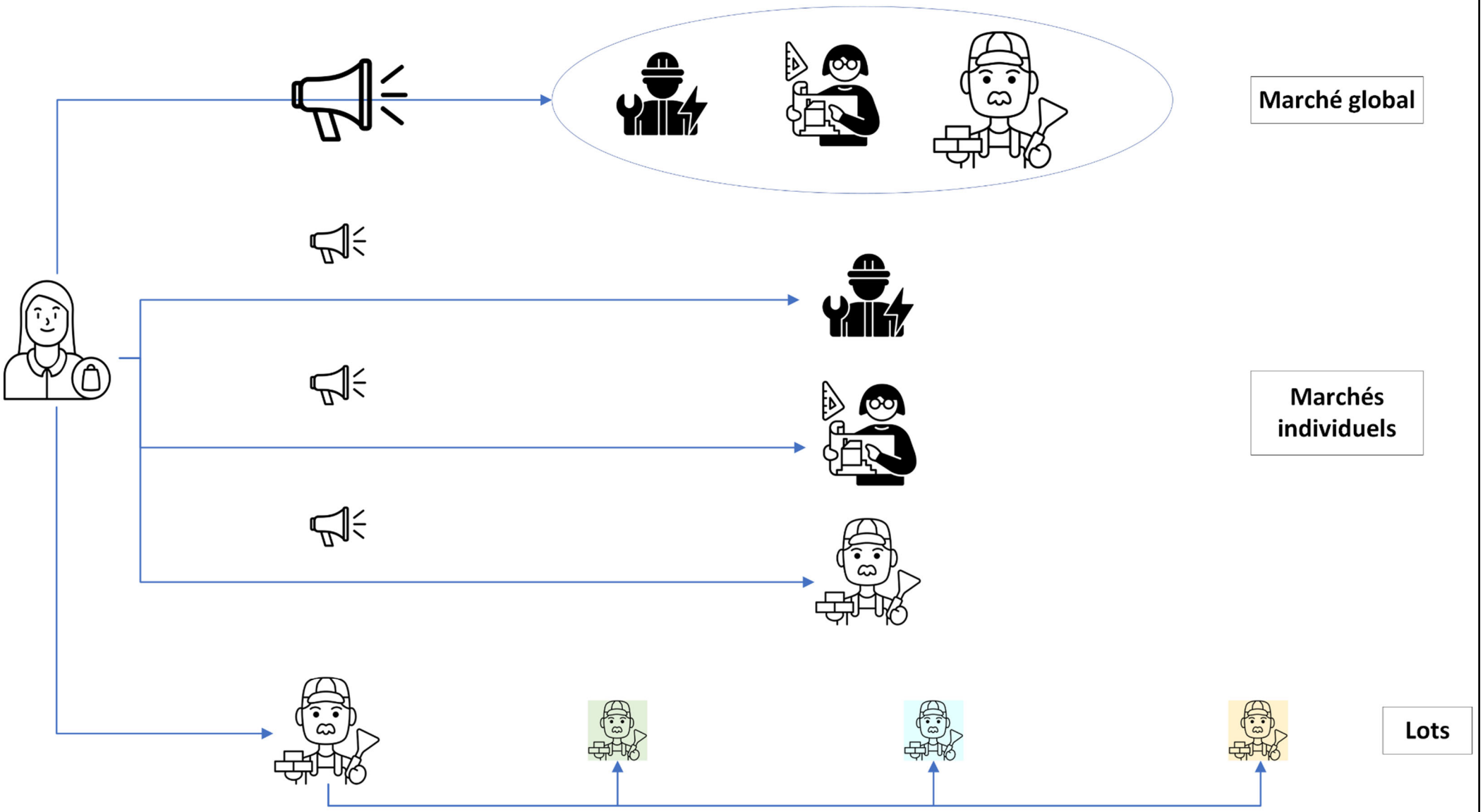
(= prestations à acquérir)



Manière d'acquérir ces prestations

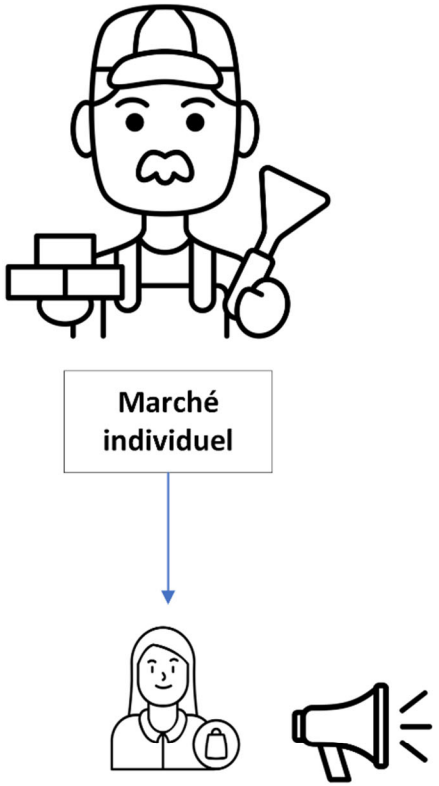
→ notion de marché

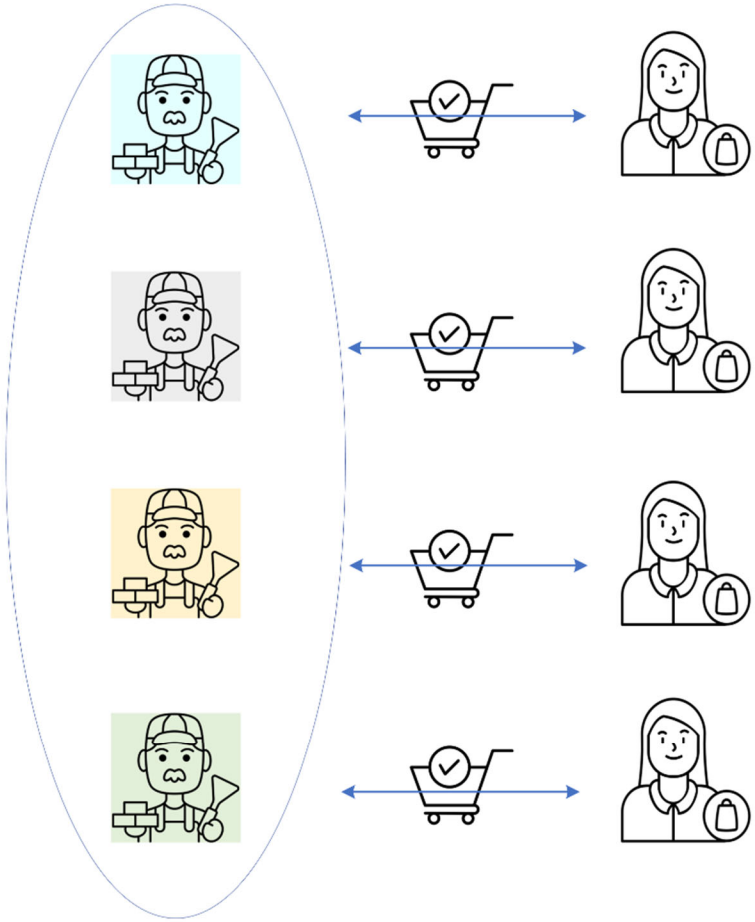
2. Liberté dans l'organisation

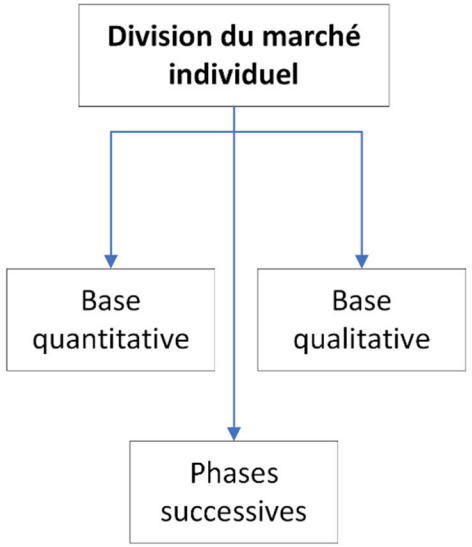


3. *Allotissement*

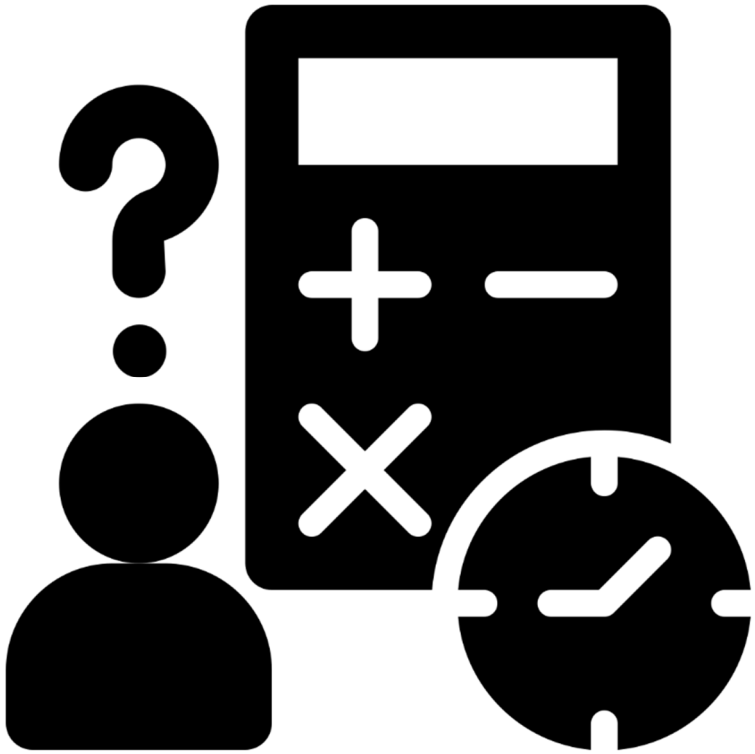
Art. 32 II :
« *L'adjudicateur peut diviser l'objet du marché en plusieurs lots et adjuger ceux-ci à un ou plusieurs soumissionnaires.* »



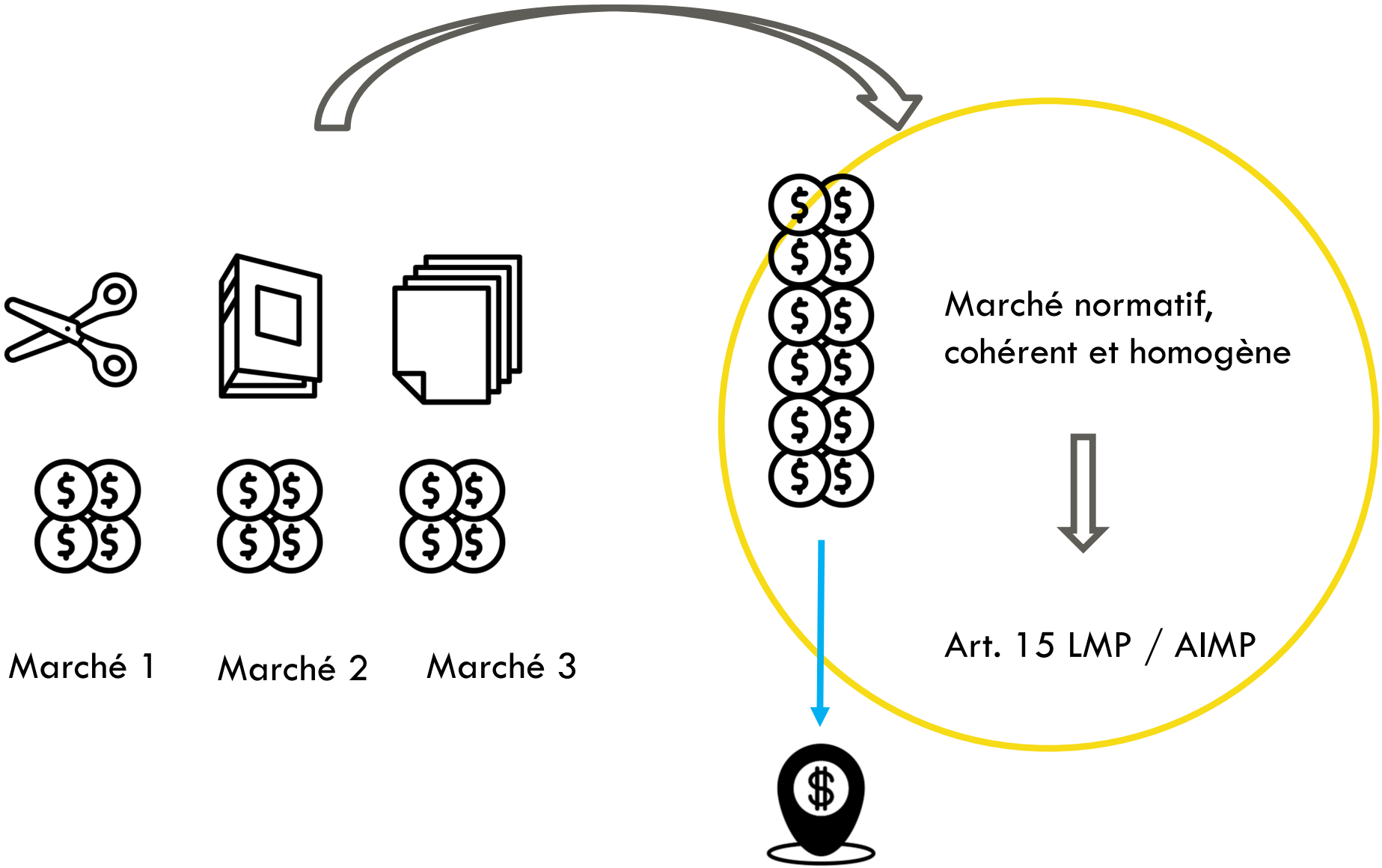




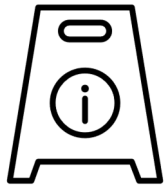
III./C Processus d'estimation

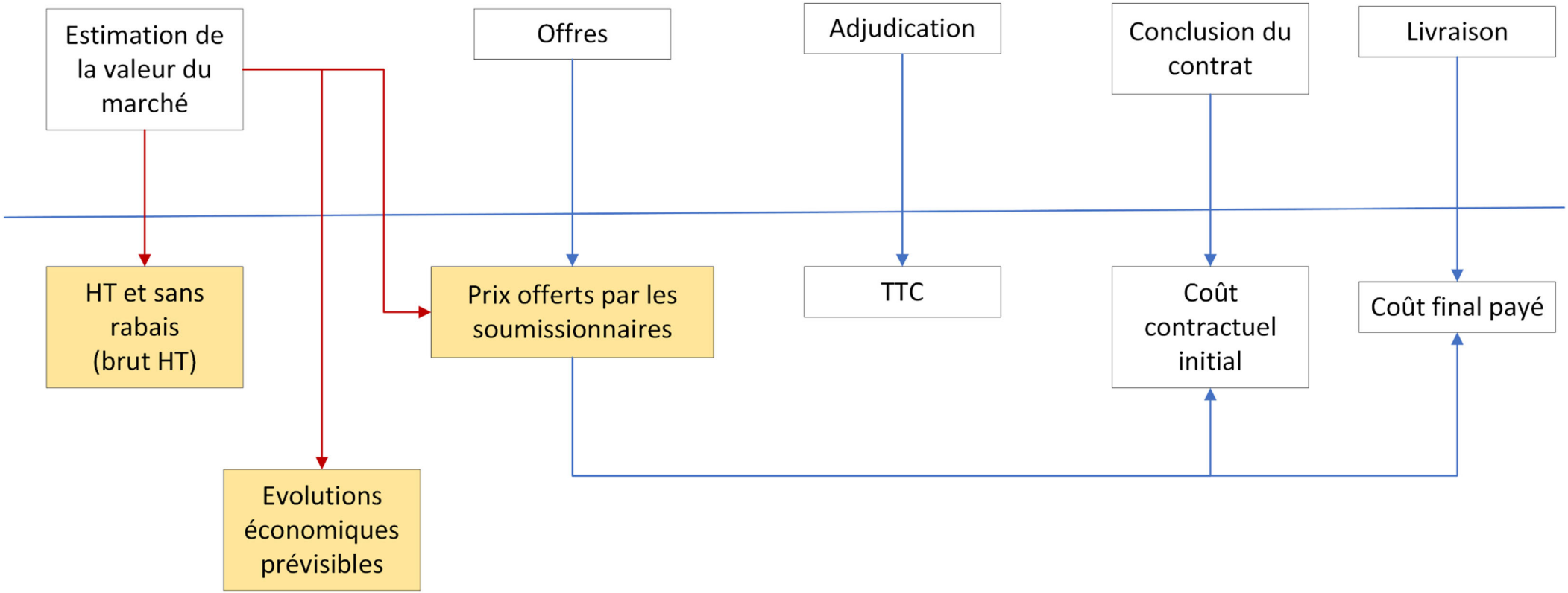


1. Introduction



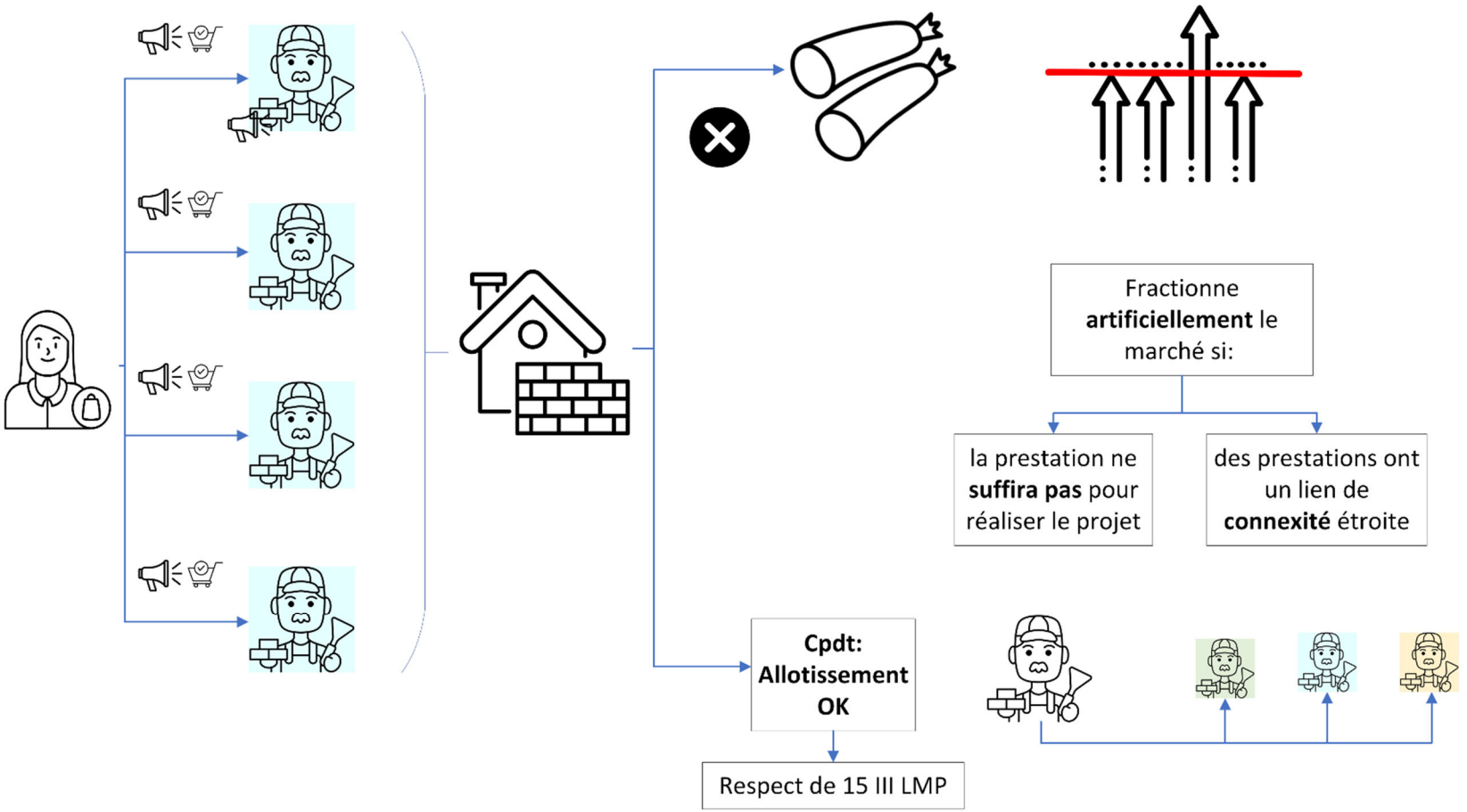
2. Estimation conforme à la bonne foi





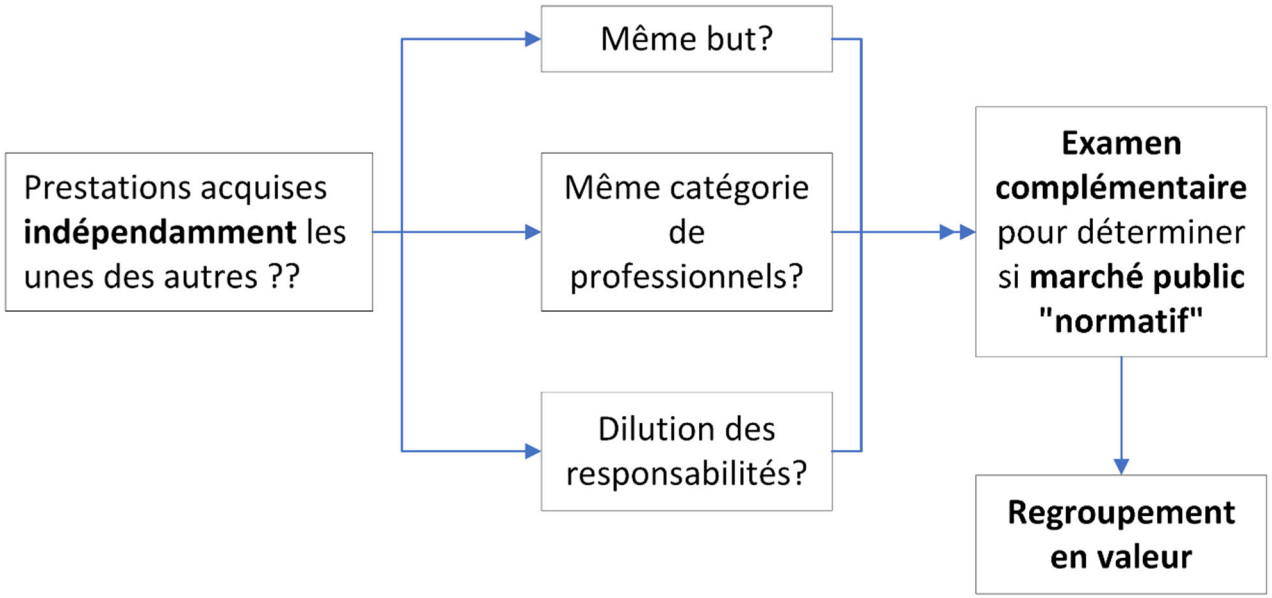
2. Estimation conforme à la bonne foi

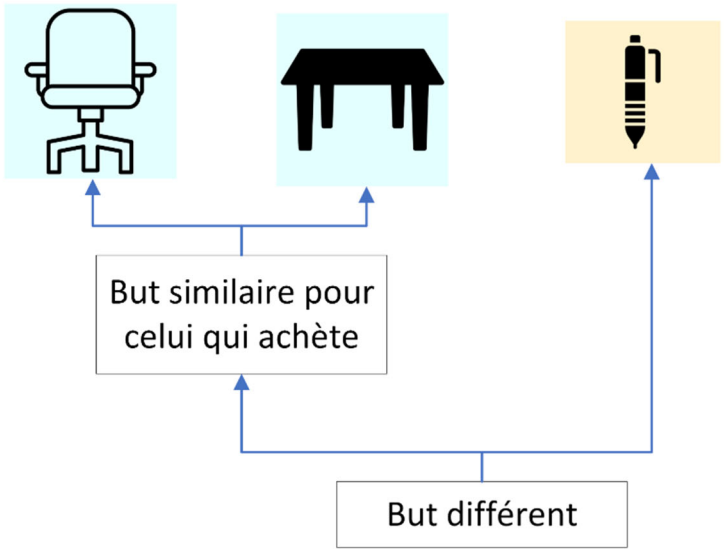
Art. 15 II :
« *Un marché public ne peut être subdivisé en vue de contourner les dispositions de la présente loi.* »



3. Regroupement des prestations

Art. 15 III :
« … *l'ensemble des prestations à adjuger ou des rémunérations qui sont en étroite relation d'un point de vue matériel ou juridique doivent être prises en compte.* »





3. Regroupement : Travaux

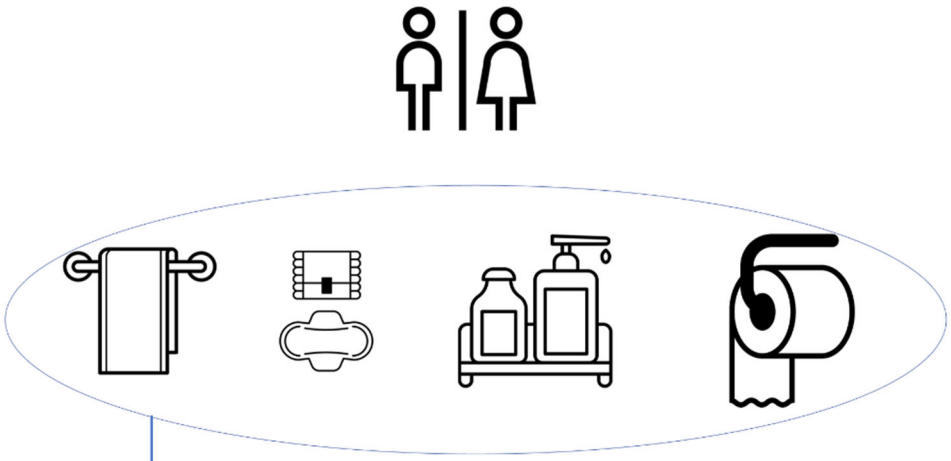
22 Gros oeuvre 2
220 Poste d'attente
221 Fenêtres, portes extérieures
.0 Fenêtres en bois
.1 Fenêtres en bois et métal
.2 Fenêtres en matière synthétique
.3 Fenêtres en acier
.4 Fenêtres en métal léger
.5 Portes extérieures en bois
.6 Portes extérieures en métal
.7 Vitrines
.8 Eléments spéciaux d'éclairage naturel (extérieur)
.9 Eléments métalliques préconfectionnés.
222 Ferblanterie
223 Protection contre la foudre
224 Couverture
.0 Couverture des combles
.1 Etanchéités souples (toitures plates)
.2 Vitrages de toits en pente
.3 Vitrages de toits plats
225 Etanchéités et isolations spéciales
.0 Echafaudages
.1 Etanchement des joints
.2 Isolations spéciales
.3 Etanchéités spéciales
.4 Revêtements coupe-feu
226 Crépissages de façade

CFC 251 (sanitaire) → Gré à gré à X SA → 100'000.- CHF HT

CFCC 244 (ventilation) → Gré à gré à X SA → 120'000.- CHF HT

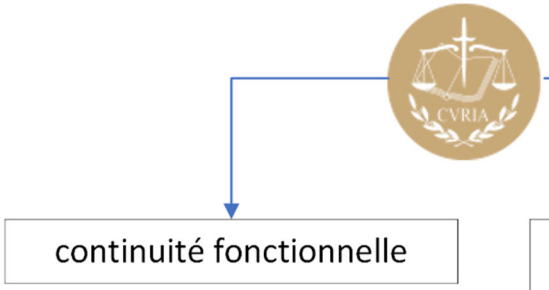
Procédure sur invitation

3. Regroupement : Services et fournit.



D° : ne pas lancer un AO commun

Fallait regrouper les consommables et diviser le marché en lots



continuité fonctionnelle

cohérence interne (économique et technique)

Conception des travaux

Planification des travaux

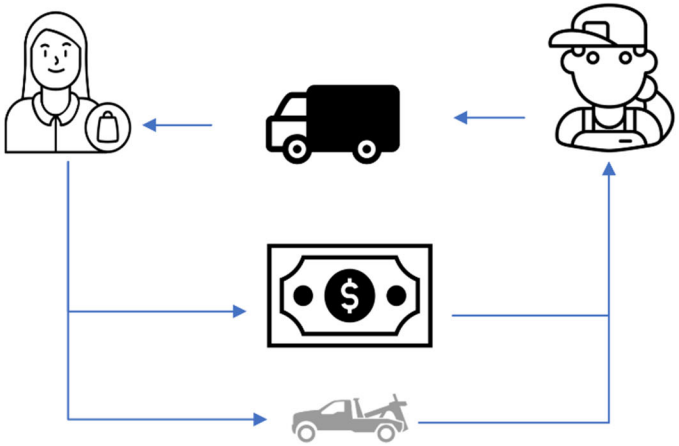
Supervision de leur exécution

4. Ensemble des rémunérations

Art. 15 III :

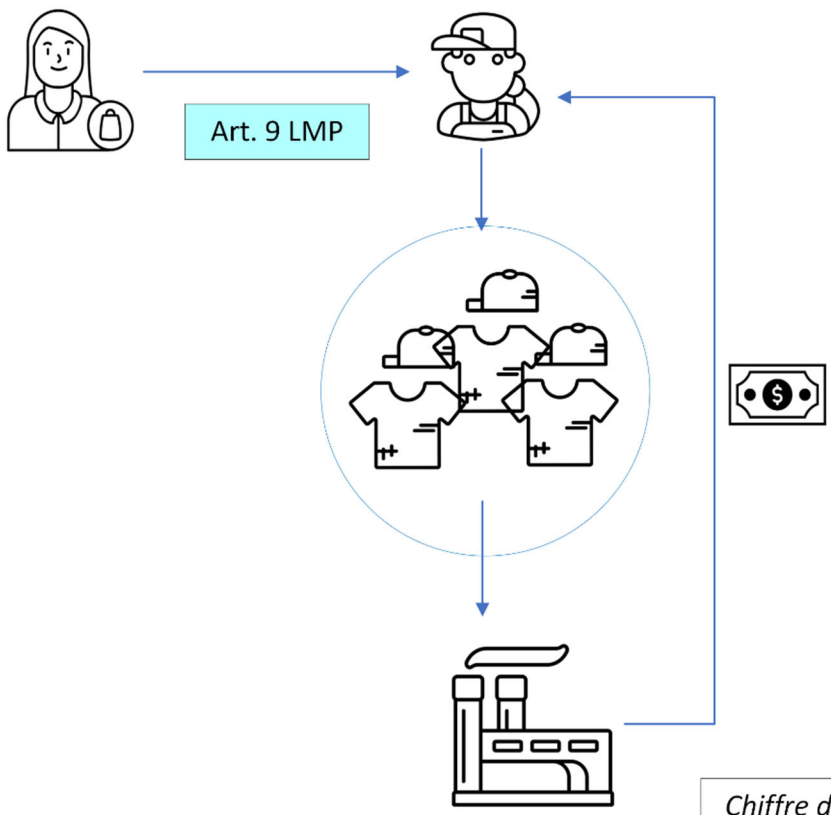
« … *l'ensemble des … rémunérations* » … « *de même que l'ensemble des primes, émoluments, commissions et intérêts attendus* »

Rémunération en nature



Fallait tenir compte de l'ancien vhc remis à l'adjudicataire

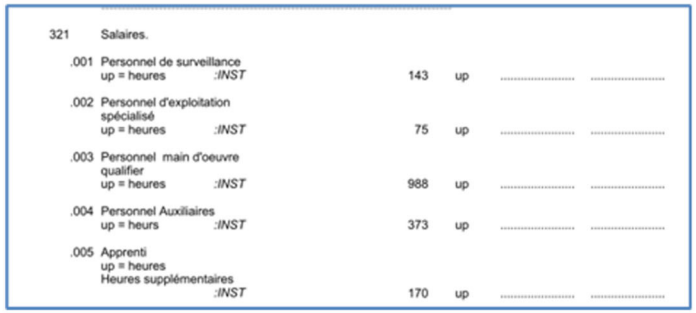
Rémunération de tiers



5. Prise en compte des options

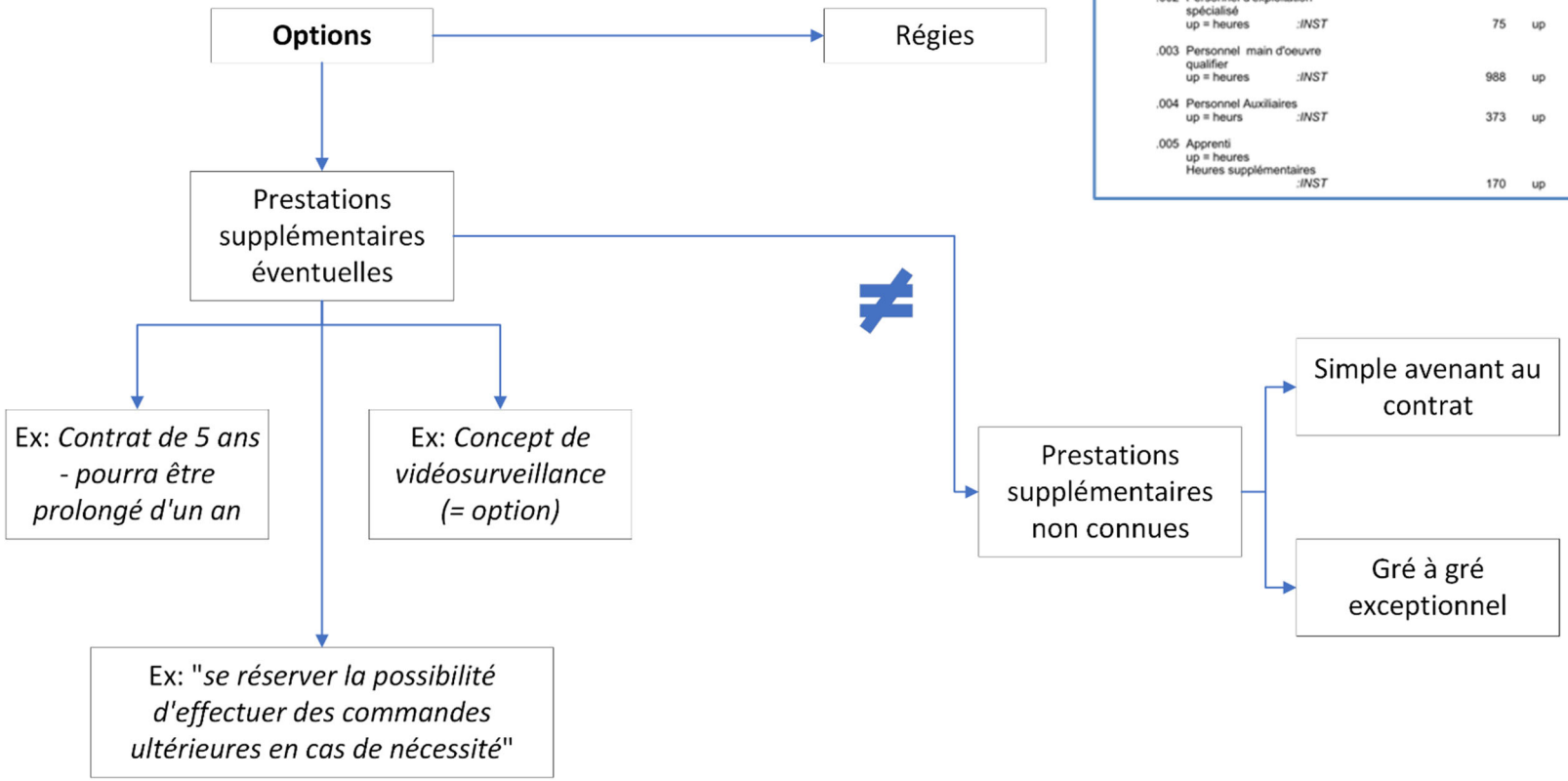
Art. 15 III :

« *Tous les éléments des rémunérations sont pris en compte, y compris ceux qui sont liés aux options de prolongation et aux options concernant des marchés complémentaires*»



321 Salaires.

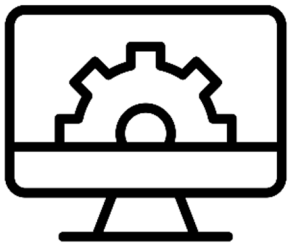
.001	Personnel de surveillance up = heures :INST	143	up	.....	.....
.002	Personnel d'exploitation spécialisé up = heures :INST	75	up	.....	.....
.003	Personnel main d'oeuvre qualifier up = heures :INST	988	up	.....	.....
.004	Personnel Auxiliaires up = heurs :INST	373	up	.....	.....
.005	Apprenti up = heures Heures supplémentaires :INST	170	up	.....	.....



6.a Contrat de durée déterminée

Art. 15 IV :
« *Pour les contrats de durée déterminée, la valeur du marché est calculée en additionnant les* ***rémunérations à verser sur toute la durée du contrat****, y compris les rémunérations liées aux éventuelles* ***options de prolongation*** »

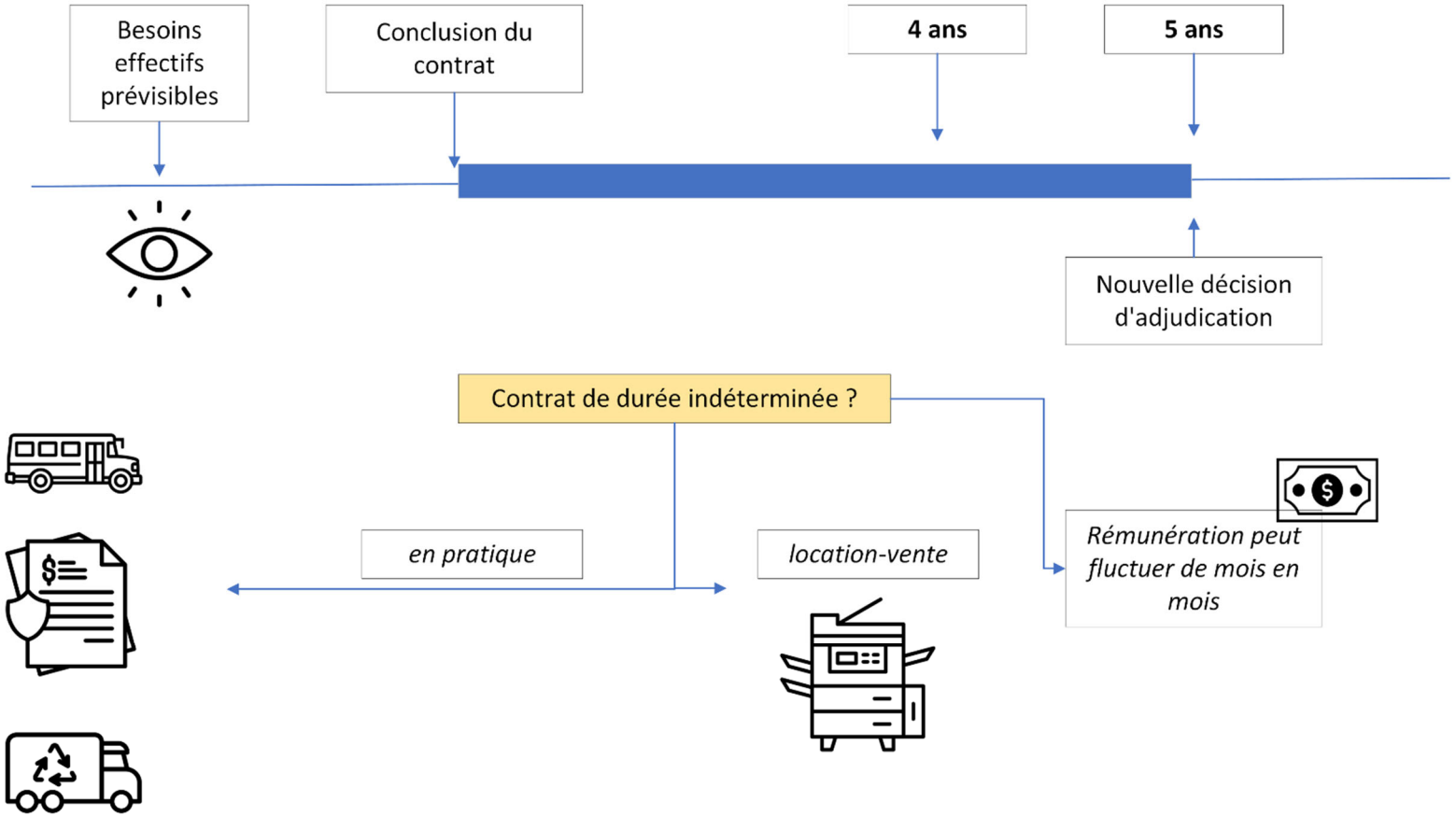
Art. 15 IV :
« *La durée de ces contrats ne peut, en règle générale,* ***pas dépasser cinq ans****. Dans les cas dûment motivés, une durée plus longue peut être prévue.* »



Acquisition de produits liés à la gestion électronique des affaires (40'000 postes de travail); adaptation régulière aux exigences de la Confédération pendant douze ans

6.b Contrat de durée indéterminée

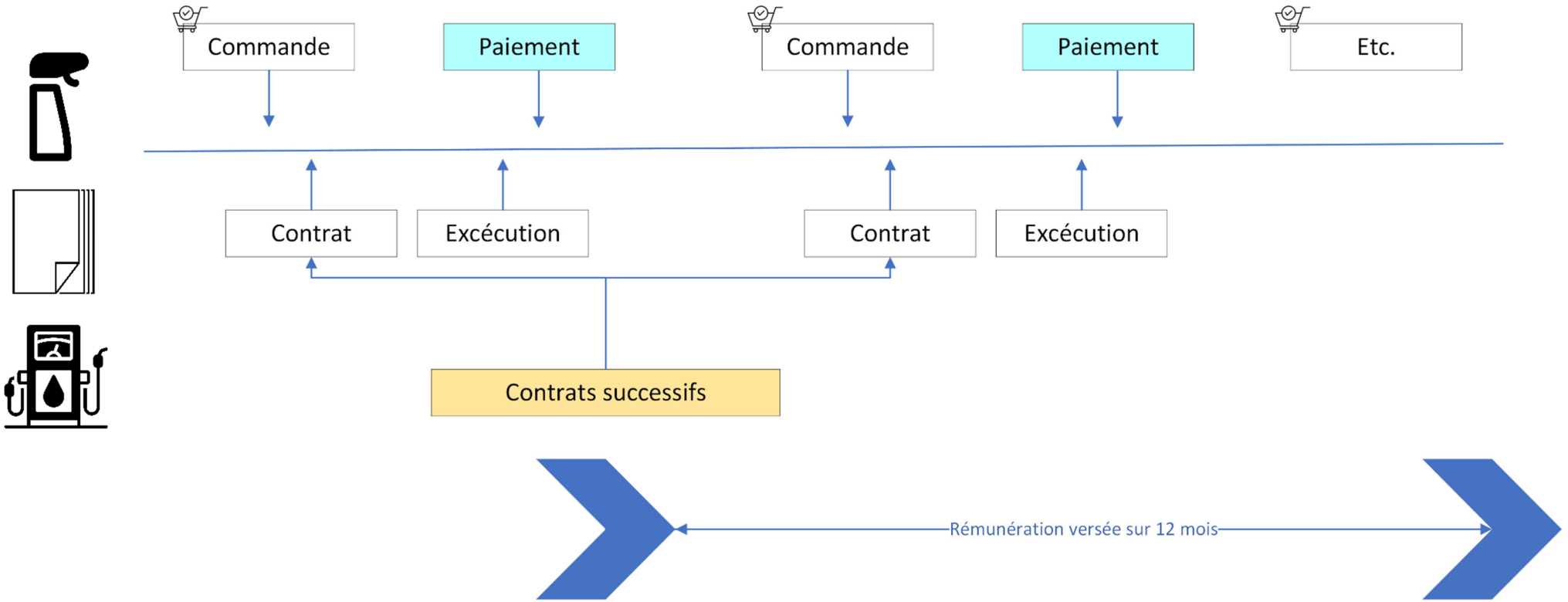
Art. 15 V :
« *Pour les contrats de durée indéterminée, la valeur du marché est calculée en multipliant la* ***rémunération mensuelle par 48****.* »



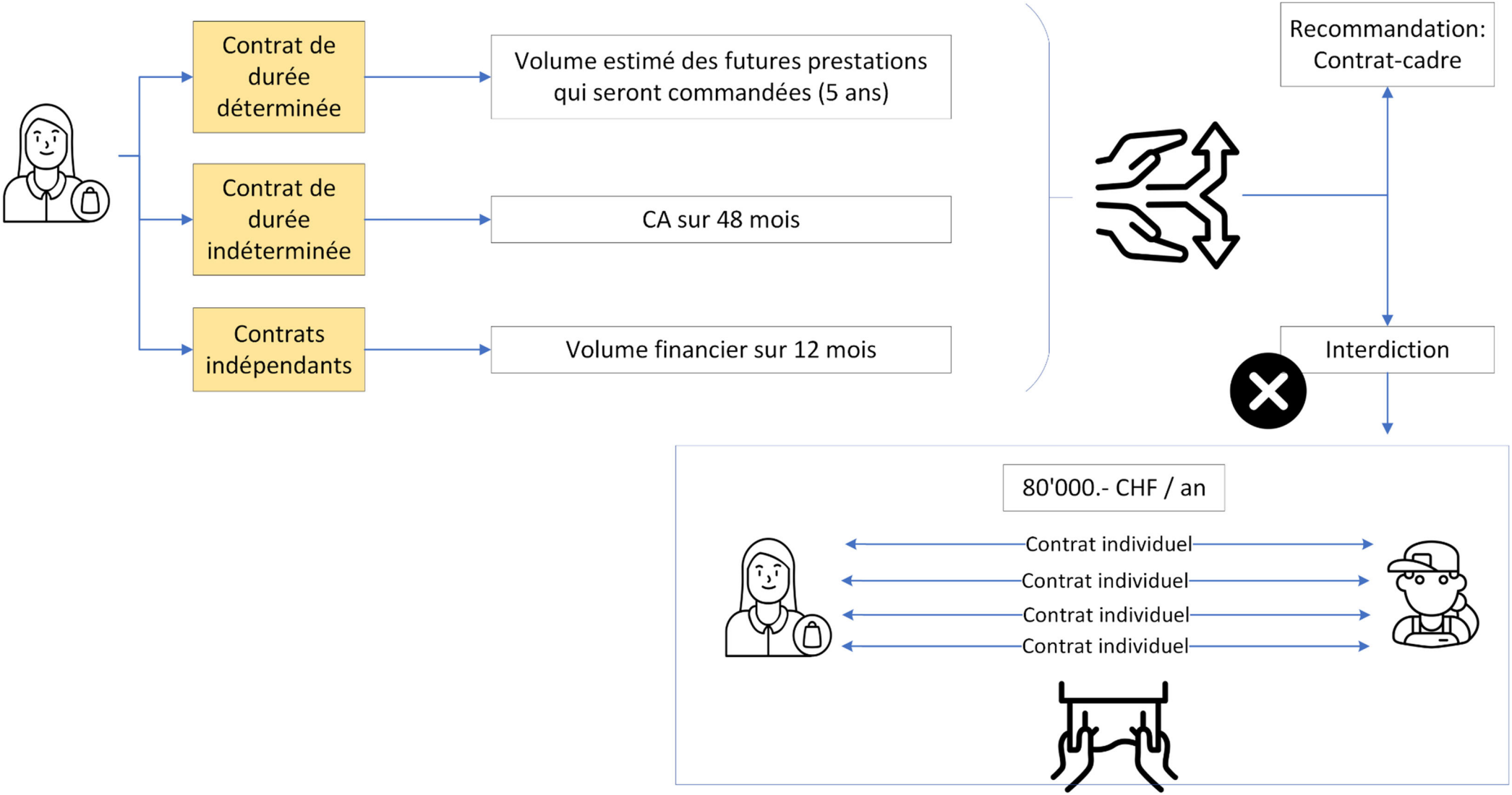
6.c Prestations périodiques

Art. 15 VI :

« *Pour les contrats portant sur des prestations nécessaires périodiquement, la valeur du marché est calculée sur la base de la* ***rémunération*** *qui a été versée pour de telles prestations durant les douze mois précédents ou sur la base d'une* ***estimation des besoins au cours des douze mois suivant*** *la première commande.* »

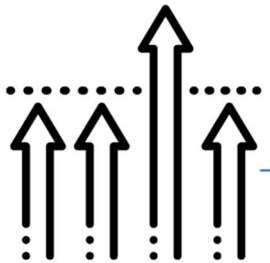


6.c Face à un besoin périodique



IV. Dépassement des seuils

IV./A Choix de la procédure



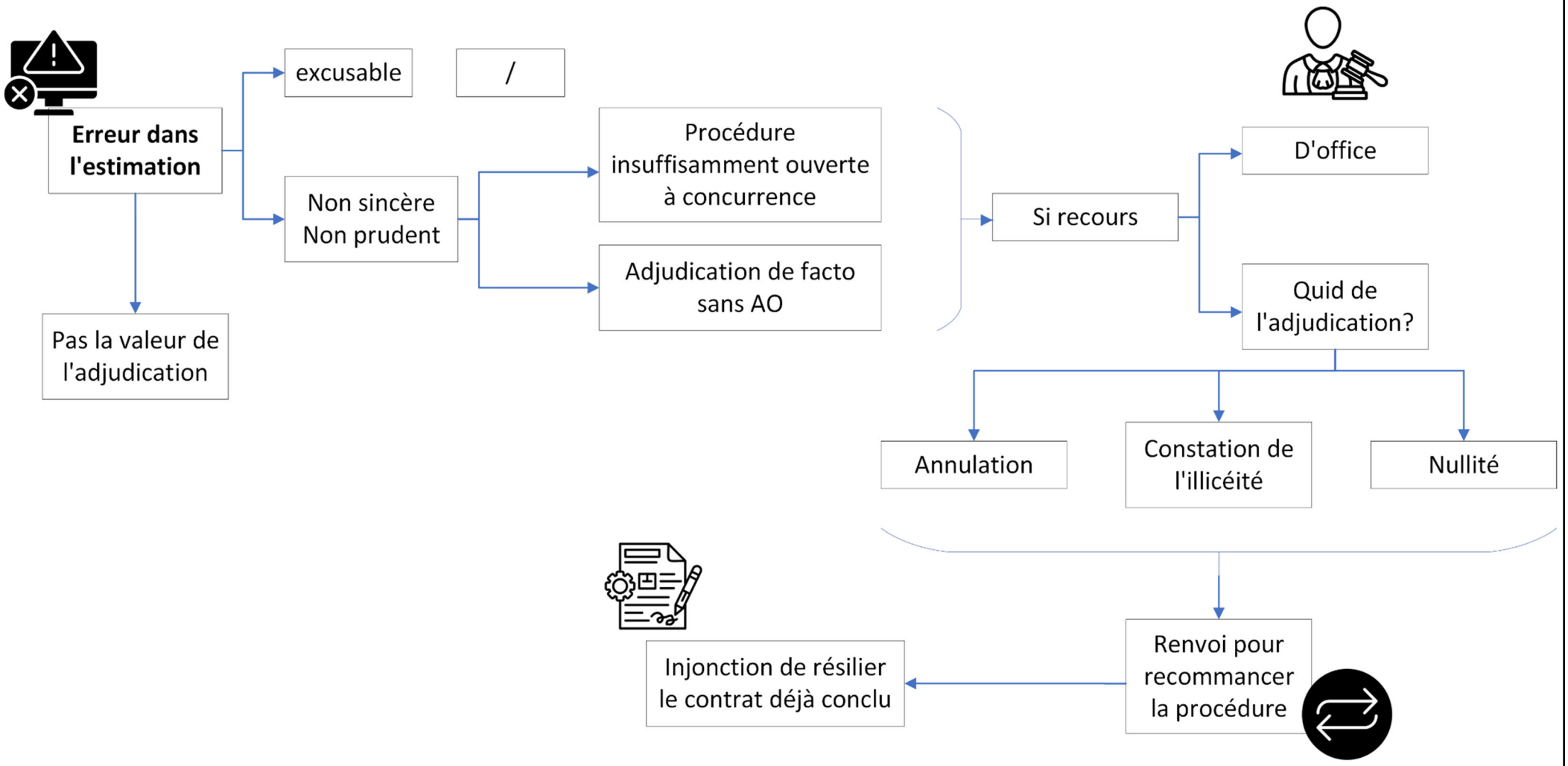
Procédure choisie

Dépassement des valeurs seuils applicables aux marchés soumis aux accords internationaux

- AO en procédure ouverte ou sélective
- Ouvert à concurrence internationale

Non dépassement des valeurs seuils applicables aux marchés soumis aux accords internationaux

IV./B Irrégularité de l'estimation



IV./C Marchés de construction

Art. 16 IV LMP / III AIMP :

« *Lorsque la valeur totale de plusieurs travaux de construction visés à l'annexe 1, ch. 1, qui sont nécessaires à la réalisation d'un même ouvrage atteint la valeur seuil déterminante pour l'application des accords internationaux, les dispositions de la présente loi qui régissent les marchés soumis aux accords internationaux s'appliquent. En revanche, lorsque ces travaux de construction ont chacun une valeur inférieure à 2 millions de francs et que leur valeur cumulée ne dépasse pas 20 % de la valeur totale de l'ouvrage, ils sont soumis aux dispositions de la présente loi qui régissent les marchés non soumis aux accords internationaux (clause de minimis).* »

- **Plusieurs travaux** de construction
- Réalisation d'un « ***même ouvrage*** »
- ➔ Conséquences sur la procédure à suivre

2.a Notion d'ouvrage

Gare de Vevey/Marquise/CFC222 Ferblanterie

1

2

3

Trois projets de construction de parois antibruit ferroviaires

Dans trois communes:

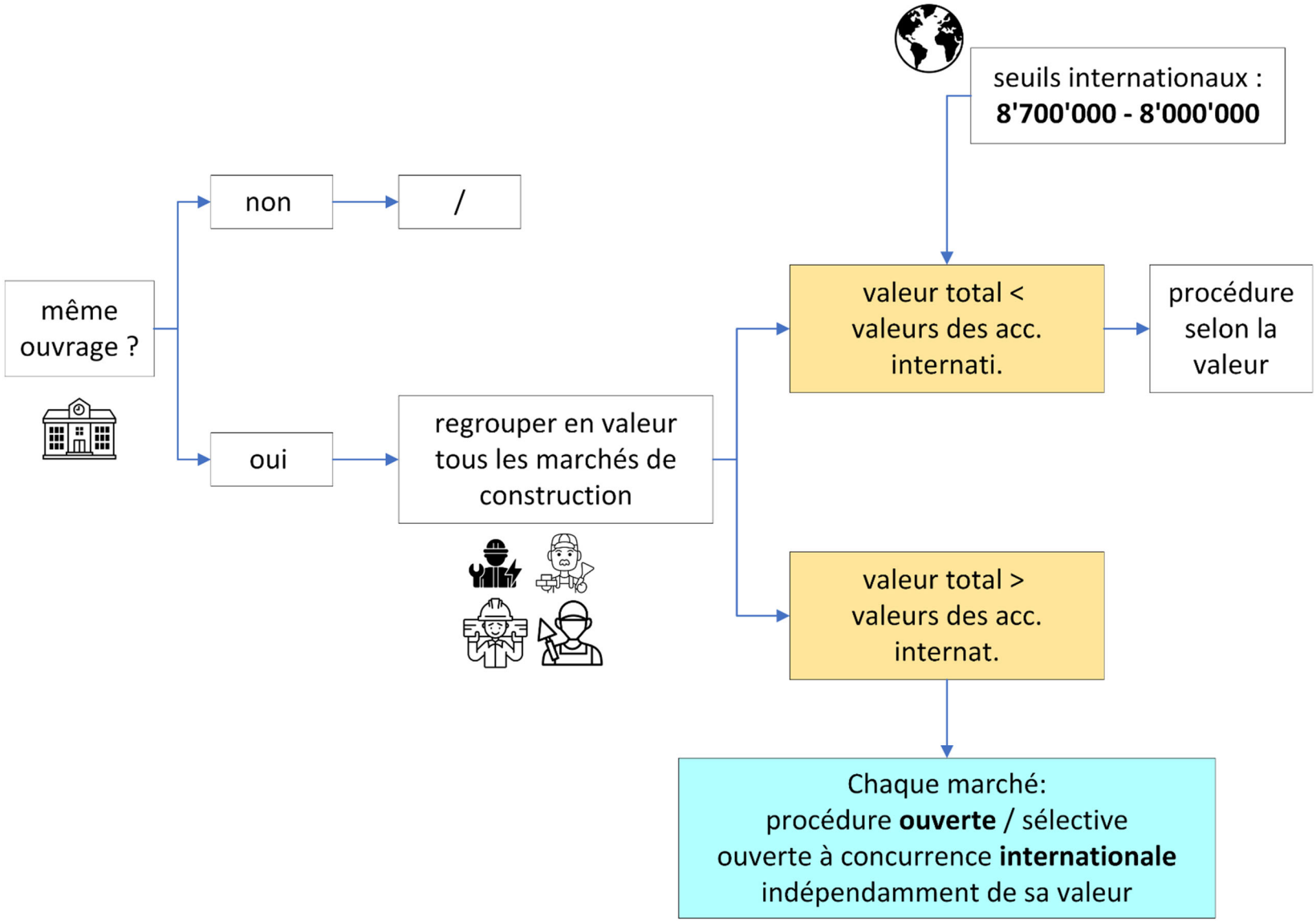
- Illnau-Effretikon
- Kloten
- Winterthur

Un ouvrage, si les travaux de construction:

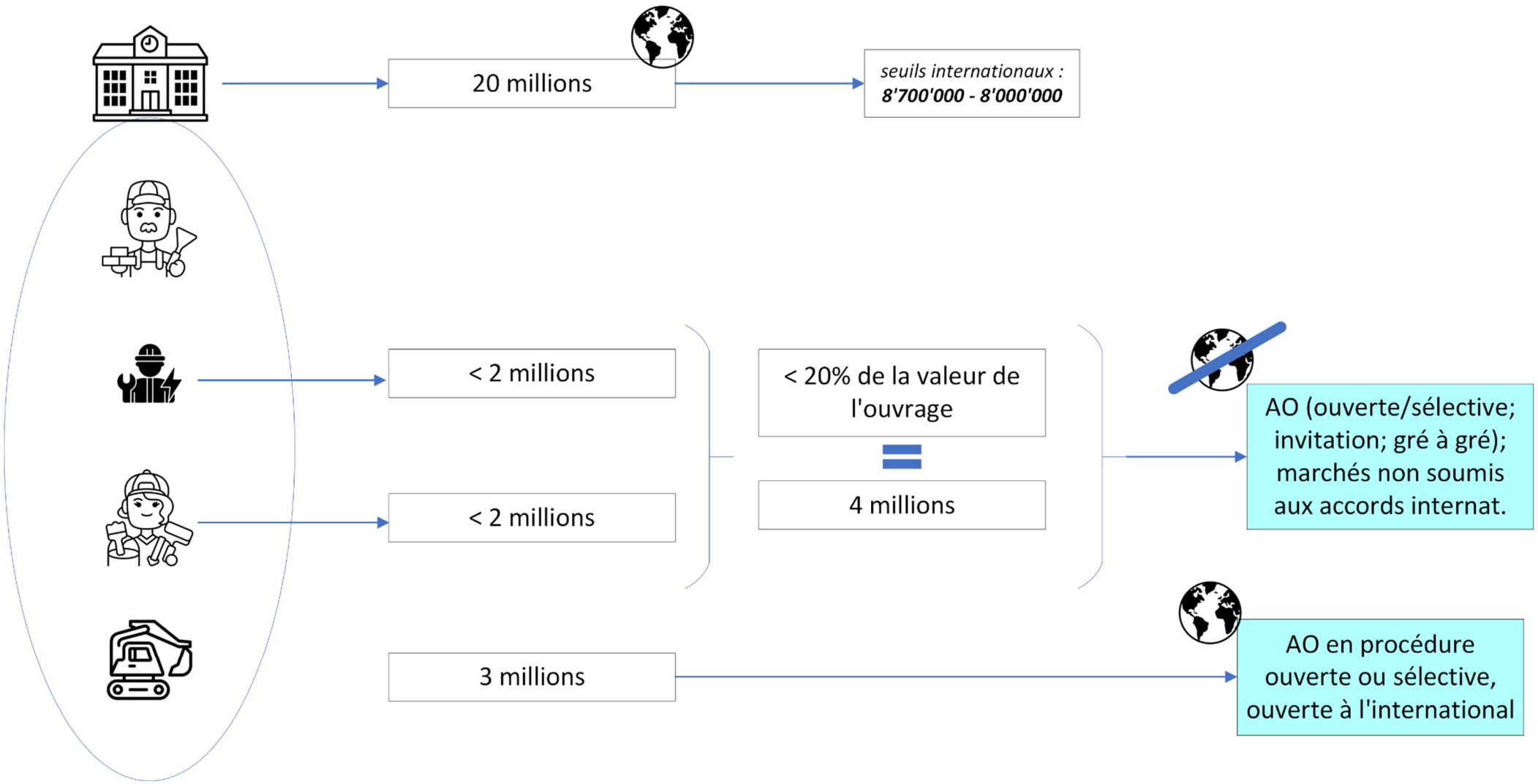
- Remplissent la même fonction technique et économique
- Sont réalisés durant une
  - période de temps limité et/ou
  - périmètre géographique déterminé

1 https://www.architecum.ch/sites/projekte/aktuell/gare-vevey/1.php
2 Jmh2o
3 Milo Keller

2.b Procédure à suivre



3. Clause de *minimis*



V. *Variae*

- Autres seuils
- Regroupement de commandes
  - *Coordination des commandes*
- Cas particuliers d'estimation
  - *Marchés publics conjoints*

Autres seuils

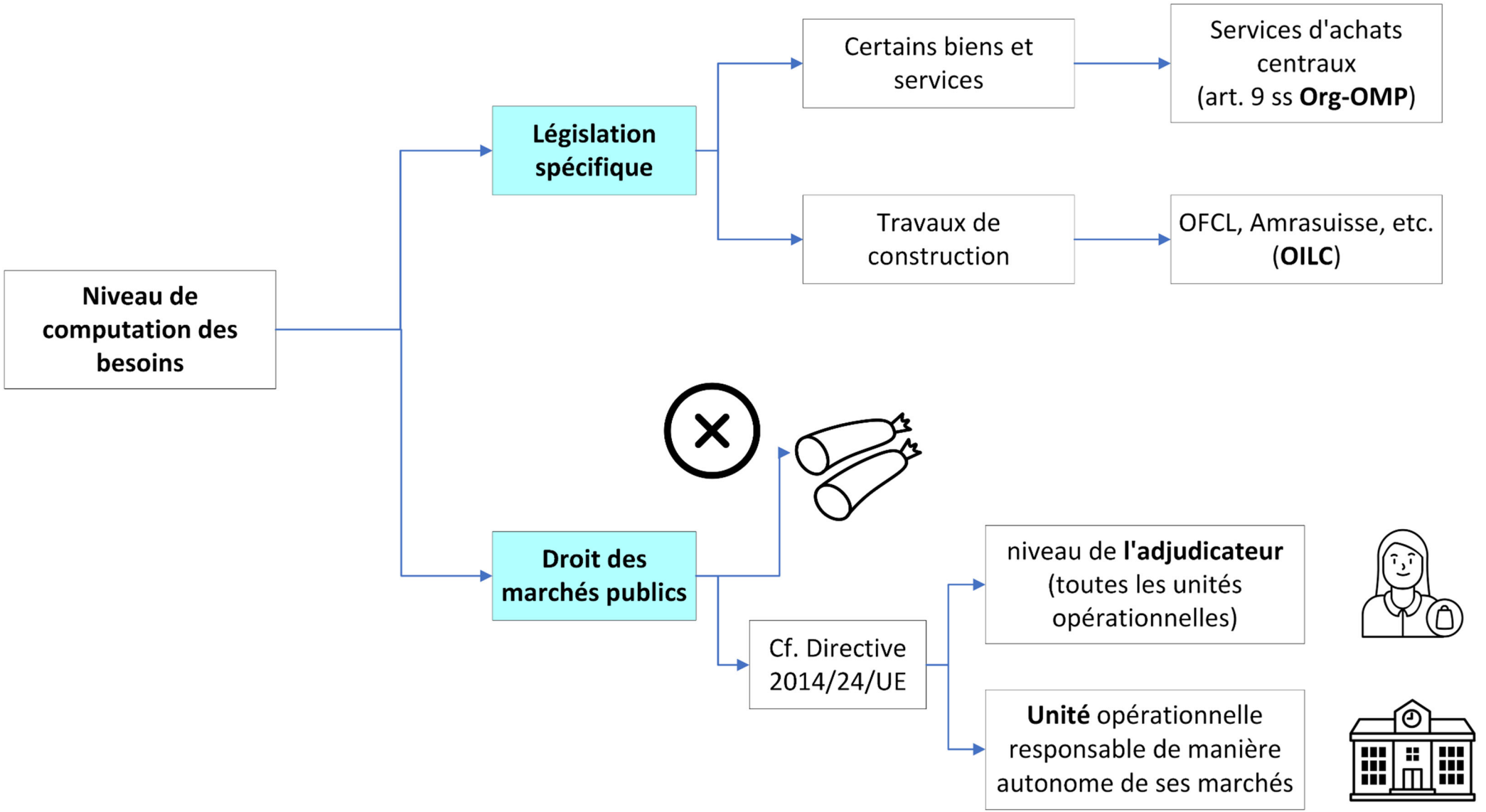
- Art. 27 OMP : information (50'000.- CHF)
- Art. 24 OMP : droit de consultation du calcul du prix (1'000'000.- CHF)
- Art. 11 LCMP – FR : établissement d'une étude préliminaire (10'000'000.- CHF = valeur totale du projet)

Regroupement de commandes

- Par opposition à l'allotissement

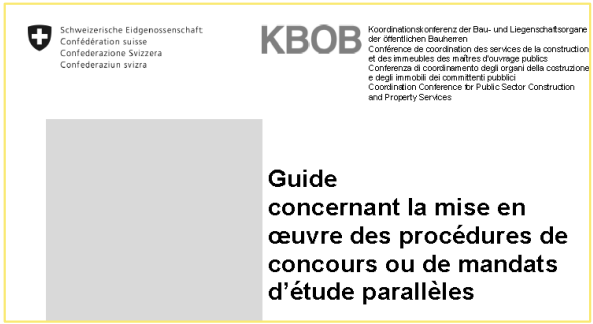
- Hypothèses
  - Regrouper **plusieurs besoins** dans un seul AO
    - ➔ *Attention aux marchés mixtes*
  - Se regrouper avec **d'autres** adjudicateurs / centrale d'achats
    - ➔ *Attention aux marchés publics conjoints*
  - Coordonner les commandes **au sein des unités** de l'adjudicateur
    - ➔ *Attention à la coordination des commandes*

Coordination des commandes au sein d'un même adjudicateur



Cas particuliers d'estimation

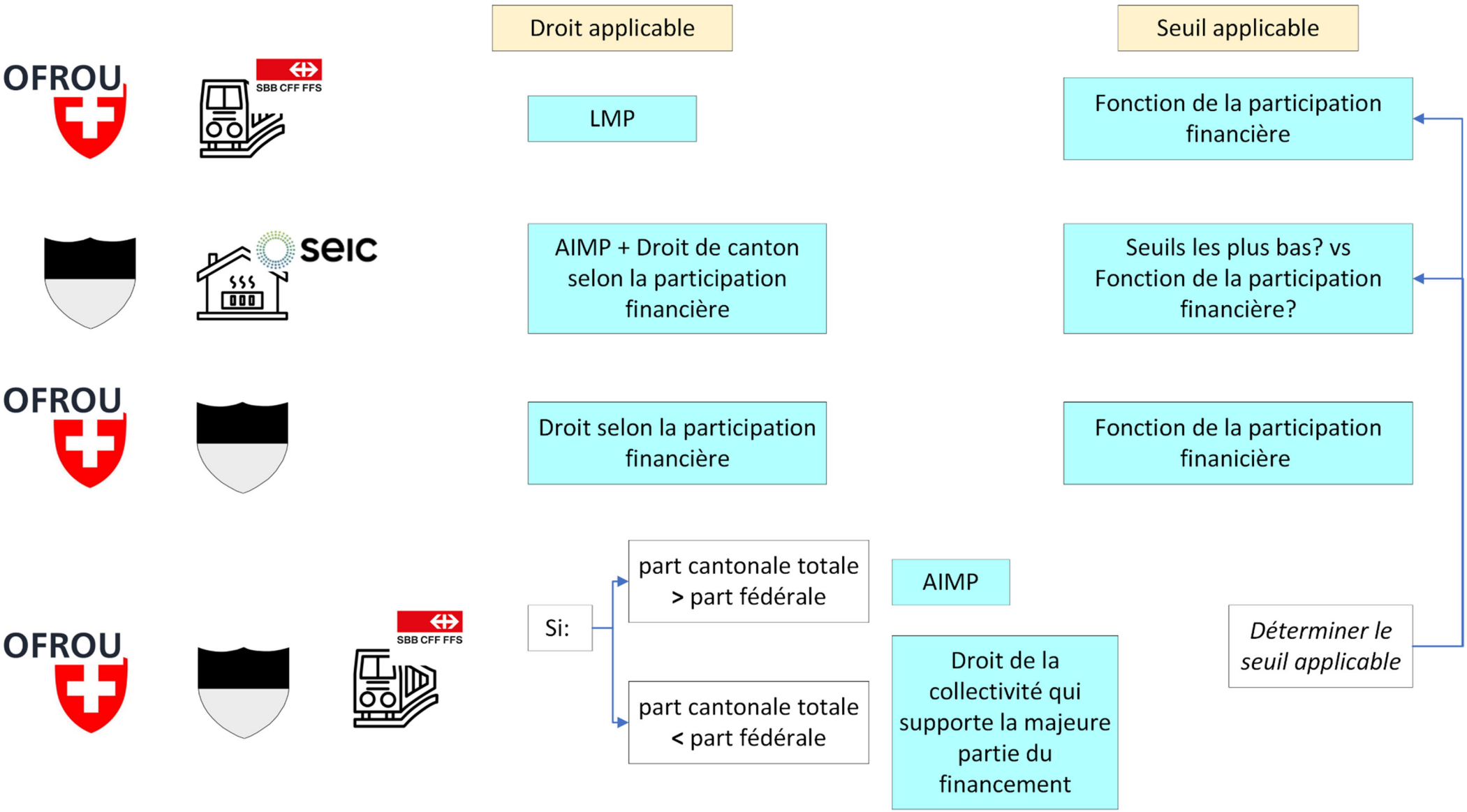
- Valeur du marché en cas de **concours** / MEP :
  - Art. 15 et 19 OMP →
  - Art. 15 RCMP-FR



- Valeur du marché en cas de marchés **mixtes**

- Valeur du marché en cas de marchés publics **conjoints**

Marchés publics conjoints



Voies de droit

Marchés publics 2024

Et maintenant ?

Jean-Michel Brahier