

DECISION N°2018-0695/ARCOP/ORD

sur recours de TOTAL ACCES SARL contre les résultats provisoires de la demande de prix n°2018-01/PRES/SG/DMP pour l'entretien et la maintenance d'équipements au profit de la Présidence du Faso (lots 01 et 02).

**L'ORGANE DE REGLEMENT DES DIFFERENDS
STATUANT EN MATIERE DE LITIGE :**

- Vu** *la loi n°039-2016/AN du 02 décembre 2016 portant réglementation générale de la commande publique ;*
- Vu** *le décret n°2017-0050/PRES/PM/MINEFID du 01 février 2017 portant attributions, organisation et fonctionnement de l'Autorité de régulation de la commande publique ;*
- Vu** *le décret n°2017-0049/PRES/PM/MINEFID du 01 février 2017 portant procédures de passation, d'exécution et de règlement des marchés publics et des délégations de service public ;*
- Vu** *le décret n°2017-0051/PRES/PM/MINEFID du 01 février 2017 portant réglementation de la maîtrise d'ouvrage publique déléguée ;*
- Sur** *recours par lettre en date du 25 septembre 2018 de TOTAL ACCES SARL contre les résultats provisoires de la demande de prix ci-dessus citée ;*

présidé par Monsieur Charles SAWADOGO, membre de l'Organe de règlement des différends (ORD) ;

en présence de :

- Monsieur Mathurin KONE, membre de l'ORD ;
- Monsieur Moussa TRAORE, membre de l'ORD ;
- Messieurs Moïse BAKORBA et A. Dramane SAKANDE, assurant le secrétariat de l'ORD ;

et en présence des représentants des parties :

- au titre du requérant, Monsieur Alain YARO, Commercial de TOTAL ACCES SARL ;
- au titre de l'autorité contractante, Messieurs Jean SAVADOGO et Relwendé ROUAMBA, Agents DMP/PF ;

- au titre de l'attributaire provisoire, Monsieur Benjamin BAYALA, Directeur de ANAS TOP MULTI SERVICES ;

après avoir délibéré conformément à la réglementation ;

rend la présente décision fondée sur la régularité du recours, les faits et moyens exposés ci-après ;

EN LA FORME :

sur la compétence,

considérant que la demande de prix susvisée reste soumise aux dispositions du décret n°2017-0049/PRES/PM/MINEFID du 01 février 2017 portant procédures de passation, d'exécution et de règlement des marchés publics et des délégations de service public ;

considérant qu'aux termes de l'article 24 du décret n°2017-0050 ci-dessus visé, l'ORD est compétent en matière de litige dans la phase de passation de la commande publique ;

considérant que le recours concerne la contestation des résultats provisoires de la demande de prix n°2018-01/PRES/SG/DMP pour l'entretien et la maintenance d'équipements au profit de la Présidence du Faso (lots 01 et 02) ;

qu'il y a lieu de dire que l'ORD est compétent pour en connaître ;

sur la recevabilité,

considérant qu'aux termes de l'article 26 de la loi n°039-2016/AN du 02 décembre 2016 portant réglementation générale de la commande publique susvisée « Les délais de passation, de contrôle et de règlement de différends relatifs aux commandes publiques sont fixés comme suit :

- (...);
- pour le recours des candidats et soumissionnaires auprès de l'autorité contractante ou devant l'instance de recours non juridictionnel, selon qu'ils exercent un recours préalable devant l'autorité contractante qui est facultatif ou un recours, directement devant l'instance de recours non juridictionnel: deux jours ouvrables à compter du lendemain de la publication de l'avis d'appel à concurrence ou des résultats des travaux de la commission d'attribution des marchés ou de la réception de la lettre d'invitation selon le cas.

En cas d'exercice de recours préalable devant l'autorité contractante, celle-ci répond aux candidats ou soumissionnaires requérants dans les deux jours ouvrables à compter de sa saisine.

Lorsque la réponse de l'autorité contractante est insatisfaisante ou lorsqu'elle ne répond pas dans le délai qui lui est imparti, les candidats ou

soumissionnaires disposent de deux jours ouvrables à compter de l'échéance du délai imparti à l'autorité contractante, pour saisir l'instance de recours non juridictionnel ;
(...) » ;

considérant que les résultats provisoires de la demande de prix ci-dessus citée ont été publiés dans le quotidien des marchés publics n°2406 du vendredi 21 septembre 2018, et que le délai de recours auprès de l'autorité contractante ou de l'ORD courait jusqu'au 25 septembre 2018 ; que TOTAL ACCES SARL a saisi l'ORD par lettre en date du 25 septembre 2018 ; que, par ailleurs, le recours est conforme aux autres conditions de recevabilité prévues à l'article 28 du décret n°2017-0050/PRES/PM/MINEFID du 1er février 2017 portant attributions, organisation et fonctionnement de l'Autorité de régulation de la commande publique ;

que, dès lors, il convient de le déclarer recevable ;

AU FOND :

sur les faits

la Présidence du Faso a lancé la demande de prix n°2018-01/PRES/SG/DMP pour l'entretien et la maintenance d'équipements au profit de ladite institution (lots 01 et 02) ;

la Commission d'attribution des marchés (CAM) a déclaré l'offre de TOTAL ACCES SARL non conforme pour absence d'attestation de bonne fin d'exécution et de facture pro-forma au niveau des contrats conclus avec l'administration publique ;

le requérant conteste cette décision de la CAM et fait valoir qu'il a fourni une attestation de service fait ; que les travaux ont été exécutés conformément aux spécifications techniques et dans les délais contractuels ; que d'ailleurs, il s'agit d'une demande de prix et le critère de référence similaire n'est pas requis ; que concernant la facture pro-forma, il a fourni les pages de garde et de signature du contrat ; que la page de signature et l'attestation de service fait justifie bien le marché similaire ; qu'en plus, au lot 1 il est moins disant au minimum ;

il sollicite donc de l'ORD un réexamen des résultats provisoires afin de le rétablir dans ses droits ;

sur la discussion,

considérant que les marchés similaires ne peuvent être exigés que lorsque le montant prévisionnel du marché atteint soixante-quinze millions (75 000 000) de FCFA pour les travaux et cinquante millions (50 000 000) de FCFA pour les fournitures, au-delà donc du seuil de la demande de prix ;

considérant que le requérant note qu'il a fourni un marché similaire conforme ; qu'il s'agit d'un marché qu'il a obtenu avec la présente autorité contractante ;

considérant que la CAM a noté que la maintenance de la climatisation de la présidence est très délicate au regard de la qualité des personnalités qui y sont reçues d'une part et d'autre part au regard de la technologie requise ; que c'est pour prévenir toutes sortes d'insuffisances, qu'elle a requis des marchés similaires bien qu'il s'agit d'une demande de prix ;

considérant que l'attributaire provisoire n'a pas fait de déclarations particulières ;

considérant que l'ORD, après avoir entendu les parties et effectué les vérifications utiles, a relevé qu'exiger les marchés similaires dans une procédure de demande de prix est contraire à la réglementation en vigueur ; que c'est donc à tort que ces griefs ont été relevés contre l'offre du requérant ;

qu'au regard de ce qui précède, il y a lieu de dire que la plainte du requérant est fondée et d'infirmier ainsi les résultats provisoire ;

par ces motifs ;

DECIDE :

-qu'il est compétent ;

-que le recours de TOTAL ACCES SARL est recevable ;

-que la demande de prix susvisée reste soumise aux dispositions du décret n°2017-0050/PRES/PM/MINEFID du 1er février 2017 portant attributions, organisation et fonctionnement de l'Autorité de régulation de la commande publique ;

-que la plainte de TOTAL ACCES SARL est fondée ;

-qu'il sied d'infirmier les résultats provisoires de la demande de prix n°2018-01/PRES/SG/DMP pour l'entretien et la maintenance d'équipements au profit de la Présidence du Faso (lots 01 et 02) ;

-que le Secrétaire permanent de l'Autorité de régulation de la commande publique est chargé de notifier aux parties et à la Direction générale du contrôle des marchés publics et des engagements financiers la présente décision qui sera publiée partout où besoin sera.

Ouagadougou, le 27 septembre 2018

le Président de séance

Charles SAWADOGO
Chevalier de l'Ordre National