

DECISION N°2020-D0011/ARCOP/ORD

poursuite contre **l'entreprise WELAS et son gérant** pour sa défaillance dans l'exécution des contrats suivants :

- n°14/00/01/02/00/2019/00116 pour l'acquisition de rames de papier au profit du MINEFID ;
- n°SE-SONAGESS/00/01/02/00/201/00137 pour l'acquisition et le montage de pneus et de batteries au profit de la SONAGESS.

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

- 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°2015-1260/PRES-TRANS/PM/MEF 039-2016/AN du 09 novembre 2015 portant code d'éthique et de déontologie 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** *poursuite contre l'entreprise WELAS et son gérant pour défaillance relativement à l'exécution des marchés ci-dessus cités ;*

présidé par Madame Léa ZAGRE/RIMTOUMDA, membre de l'Organe de règlement des différends (ORD) ;

en présence de :

- Monsieur Adama NABALOUM, membre de l'ORD ;
- Monsieur Sibila François YAMEOGO, membre de l'ORD ;
- Messieurs Modeste YAMEOGO et Y. Ferdinand KINDA, assurant le secrétariat de l'ORD ;

et en présence des parties :

-au titre du titulaire des marchés, Monsieur Issaka YUGO, directeur général de l'entreprise WELAS ;

-au titre des autorités contractantes,

- Madame Aicha KARAMBEGA/OUEDRAOGO et Monsieur Wendiatta SAWADOGO respectivement de la SONAGESS ;
- Monsieur Wahabou ZALLE, chef de service de la commande publique du MINEFID ;

après avoir délibéré conformément à la réglementation ;

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

EN LA FORME :

sur la compétence,

considérant que les marchés sus visés restent soumis 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 des dispositions des articles 54 de la loi n°039-2016/AN du 02 décembre 2016 et des articles 177 et 178 du décret n°2017-0049/PRES/PM/MINEFID du 01 février 2017, l'ORD est compétent pour connaître de la défaillance en matière de commande publique ;

considérant que la présente poursuite vise des cas de défaillance ayant abouti à la résiliation des marchés ci-dessus cités ;

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

sur la recevabilité,

considérant qu'il ressort de l'article 54 in fine de la loi n°039-2016/AN que l'autorité de régulation de la commande publique, à travers les décisions de l'ORD, établit périodiquement la liste des entreprises défaillantes ;

considérant qu'aux termes des articles 33 et suivants du décret n°2017-0050/PRES/PM/MINEFID du 01 février 2017 précité, l'ORD peut recevoir des dénonciations des parties intéressées ou de toute autre personne avant, pendant et après la passation ou l'exécution d'une commande publique, statuer sur toute irrégularité dont les membres de l'ORD sont saisis, ou s'autosaisir et statuer sur les irrégularités, les fautes et les infractions constatées sur le fondement des informations recueillies dans l'exercice de sa mission, ou de toute information communiquée par des parties contractantes, des candidats ou des tiers ;

considérant que la procédure disciplinaire a été engagée contre SOGIMEX et son gérant dans le cadre de l'exécution des marchés ci-dessus cités ;

qu'il convient dès lors de la déclarer recevable ;

AU FOND:

sur les faits,

l'entreprise WELAS et son gérant, titulaire des marchés ci-dessus cités, n'ont pas pu les exécuter à l'expiration des délais contractuels retenus par l'autorité contractante ;

que s'agissant du marché n°14/00/01/02/00/2019/00116 pour l'acquisition de rames de papier au profit du MINEFID , le contrat approuvé et la commande N°1 ont été transmis respectivement le 25/06/2019 et le 03/07/2019 à l'entreprise WELAS pour enregistrement aux services des impôts ; que cependant, ni le contrat approuvé ni la commande ne leur sont parvenus à ce jour ; que la date de démarrage des travaux arrêtée était le 03/07/2019 avec un délai de livraison de trente (30) jours ; qu'ainsi, le matériel devait être réceptionné au plus tard le 04 septembre 2019 ;

que cependant, aucune livraison n'a été constatée à l'expiration dudit délai en dépit des deux correspondances de mise en demeure en dates du 22 août et du 17 septembre 2019 accordant un délai supplémentaire de deux (02) semaines ;

que ces interpellations étant restées vaines, MINEFID a procédé à la résiliation du marché en application de l'article 159 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 ;

que relativement au marché n°SE-SONAGESS/00/01/02/00/201/00137 pour l'acquisition et le montage de pneus et de batteries au profit de la SONAGESS, les copies dudit marché et de la commande ont été transmis à l'entreprise WELAS pour enregistrement aux impôts ;

qu'attendu que le délai de livraison pour chaque commande est de trente (30) jours, à ce jour, la livraison n'est pas encore faite et les documents ne lui sont pas parvenus ; qu'il l'invitait ainsi à prendre les mesures adéquates pour remédier au retard accusé dans l'exécution des travaux ;

que par lettre en date du 14 janvier 2020, l'entreprise WELAS sollicitait la résiliation du marché en raison des difficultés rencontrées ;

que conscient de ces difficultés, il a marqué son accord pour la résiliation du marché conformément aux dispositions réglementaires et contractuelles de la commande publique ;

sur la discussion,

considérant qu'aux termes de l'article 2 point 20 du décret n°2017-0049 ci-dessus cité, « le titulaire d'une commande publique, responsable, au cours des deux (2) dernières années, d'une inexécution partielle ou totale, d'une mauvaise exécution ou d'une exécution tardive ou dont deux contrats ou conventions ont été résiliés à son tort exclusif » est une entreprise défailante ;

considérant qu'il ressort des textes en vigueur, notamment l'article 54 de la loi n°039-2016/AN du 02 décembre 2016 et les articles 178 et 179 du décret n°2017-0049 du 1^{er} février 2017, que l'entreprise défailante peut faire l'objet de plusieurs sanctions dont l'exclusion temporaire ou définitive et les sanctions pécuniaires prononcées par l'Organe de règlement non juridictionnel des différends ;

considérant que l'entreprise WELAS et son gérant ont été régulièrement saisi de la présente procédure par exploit d'huissier de justice ;

considérant qu'il est reproché à l'entreprise WELAS et son gérant l'inexécution de leurs obligations contractuelles, ce qui a conduit à la résiliation des marchés ci-dessus cités ; qu'en effet, l'autorité contractante a dû résilier les contrats au regard de l'incapacité du titulaire des marchés à exécuter les prestations telles que prévues aux contrats ;

considérant que la résiliation a été régulièrement prononcée et notifiée au titulaire des marchés après les mises en demeure restées sans effets ;

considérant que SOGIMEX a reconnu les faits d'inexécution et sollicite la clémence de l'ORD ;

considérant que les faits reprochés à l'entreprise WELAS et son gérant sont avérés et constituent des cas de violation de la réglementation ; que leur défaillance étant établie, tombe sous le coup des sanctions prévues aux articles 47, 73 et 75 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 ;

que ces faits engagent la responsabilité de l'entreprise WELAS et son gérant ;

que l'entreprise WELAS et son gérant sont donc condamnés solidairement à verser la somme de huit cent quatre-vingt-cinq mille neuf cent (885 900) FCFA, équivalent à 2% du montant total hors taxes des marchés ci-dessus cités ;

DECIDE :

-que les différentes résiliations des marchés ci-dessus cités l'ont été aux torts exclusifs de l'entreprise WELAS et son gérant, Monsieur Issaka YUGO ;

-que leur défaillance est donc établie conformément aux dispositions des articles 73 et suivants du décret n°2017-0049/PRES/PM/MINEFID du 1^{er}/02/2017 pour une période d'une année à compter du prononcé de la décision ;

-que l'entreprise WELAS et son gérant, Monsieur Issaka YUGO sont condamnés solidairement à verser la somme de huit cent quatre-vingt-cinq mille neuf cent (885 900) Francs CFA, équivalant à 2% du montant des marchés ci-dessus cités ;

-qu'ils disposent d'un délai d'un (01) mois à compter de la présente décision pour s'acquitter de la somme due, et à défaut, ils sont exclus de toutes les procédures de la commande publique pour une période d'un (01) an à compter de l'expiration du délai d'un (01) mois donné ;

-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 17 juillet 2020

La Présidente de séance

Léa ZAGRE/RIMTOUMDA
Chevalier de l'Ordre national