

WILSAUTONOMIE, CONTRACTVRIJHEID EN  
ONDERNEMINGSCONTRACTEN

AUTONOMIE DE LA VOLONTÉ, LIBERTÉ CONTRACTUELLE  
ET CONTRATS D'ENTREPRISE



WILSAUTONOMIE,  
CONTRACTVRIJHEID EN  
ONDERNEMINGSCONTRACTEN

Welke toekomst beschoren?

AUTONOMIE DE LA VOLONTÉ,  
LIBERTÉ CONTRACTUELLE ET  
CONTRATS D'ENTREPRISE

Quel avenir ?

Régine FELTKAMP  
Frédéric VANBOSSELE  
(eds.)

Wilsautonomie, contractvrijheid en ondernemingscontracten  
Autonomie de la volonté, liberté contractuelle et contrats d'entreprise  
Régine Feltkamp & Frédéric Vanbossele (eds.)

© 2011 Intersentia  
Antwerpen – Cambridge  
[www.intersentia.be](http://www.intersentia.be)

ISBN 978-90-5095-748-9  
D/2011/7849/13  
NUR 827

Alle rechten voorbehouden. Behoudens uitdrukkelijk bij wet bepaalde uitzonderingen mag niets uit deze uitgave worden verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand of openbaar gemaakt, op welke wijze ook, zonder de uitdrukkelijke voorafgaande toestemming van de uitgever.

Tous droits réservés. En dehors des exceptions prévues par la loi, toute reproduction de cet ouvrage, toute insertion dans une banque de données ou toute publication par quelque procédé que ce soit sont formellement interdites sans l'approbation explicite et préalable de l'éditeur.

# VOORWOORD

1. Ondernemingscontracten – d.w.z. contracten tussen ondernemingen of contracten waarbij minstens één partij een onderneming is – worden de laatste jaren in toenemende mate onderworpen aan bijzondere, soms sectorspecifieke, disparate wettelijke regelingen, met als consequentie dat, meer en meer, de wilsautonomie en de contractvrijheid van partijen bij dit soort contracten aan banden lijkt te worden gelegd. Dit ingrijpen door de regelgever in in wezen privaatrechtelijke verhoudingen, mede o.i.v. een verdergaande tussenkomst van de Europese regelgever, wordt verantwoord door de nood aan voorkoming van ongewenste of onaanvaardbare gevolgen van bepaalde (markt- of andere) praktijken of activiteiten en meer en meer door de nood aan bescherming van een ‘zwakkere’ contractpartij.

Het percipiëren van deze tendens was overigens één van de belangrijke vaststellingen waartoe de professoren K. BYTTEBIER en R. FELTKAMP, alsmede Mr. F. VANBOSSELE (wetenschappelijk medewerker), zijn gekomen naar aanleiding van hun werkzaamheden in het kader van de opdracht voor de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie tot opstelling van een ontwerp van Wetboek Economisch Recht, tijdens welke verder, onder meer, is gebleken dat de recentere economische regelgeving gekenmerkt wordt door een wildgroei, een grote versnippering en een ontbreken aan een eenduidige maatschappelijke en beleidsmatige visie.

2. Mede steunend op deze vaststelling is door de onderzoeksgroep Business & Contracts (BuCo) van de Vrije Universiteit Brussel de idee gelanceerd om een academische zitting te organiseren waar verder zou worden gereflecteerd over deze evolutie en de gevolgen daarvan op de wilsautonomie bij ondernemingscontracten.

Centrale onderzoeksvragen hierbij zijn geweest: Wat houdt de wilsautonomie bij ondernemingscontracten precies in, in de huidige context? Is er (nog) een rol voor de wilsautonomie bij ondernemingscontracten, en zo ja, welke?

Vanuit haar doelstelling om via een multidisciplinaire aanpak een (kritisch) inzicht te ontwikkelen in het regelgevend ingrijpen inzake

ondernemingscontracten en dit te toetsen aan de praktijk en de economische realiteit, heeft de onderzoeksgroep BuCo daarom de voormelde vraagstelling en de ervan afgeleide onderzoeksvragen, samen met een aantal vooraanstaande juridische experts aan een grondige en kritische analyse onderworpen, zowel vanuit een algemene invalshoek als vanuit de invalshoek van een aantal specifieke sectoren. Dit resulteerde niet enkel in bijzonder boeiende uiteenzettingen op de tweetalige conferentie die op 18 februari 2011 werd georganiseerd, maar tevens in dit referatenboek, dat de wetenschappelijk onderbouwde bijdragen bundelt van de uiteenzettingen.

3. Het voormelde referatenboek vangt aan met een algemene analyse van de wilsautonomie vanuit historisch perspectief, waarbij de evolutie die dit begrip heeft gekend sinds de “Code Civil” tot nu, op bijzonder omvattende respectievelijk kritisch-filosofische wijze wordt geschetst door Professor P. VAN OMMESLAGHE, enerzijds, en Professor L. CORNELIS, anderzijds. Vanuit de doelstellingen van de onderzoeksgroep BuCo om de juridische reflecties te confronteren met de economische realiteit, wordt vervolgens de wilsautonomie vanuit economisch perspectief bekeken door Professor L. VISSCHER en Professor-assistent A.-S. VANDENBERGE, beiden verbonden aan *Rotterdam Institute of Law and Economics* van de *Erasmus School of Law*.

Na deze meer algemene analyses zijn in dit boek de benaderingen vanuit een aantal specifieke invalshoeken opgenomen. Op de conferentie kwamen hierbij o.m. aan bod: de rol van de wilsautonomie bij contracten met de consument (Dhr. F. VANBOSSELE / Prof. R. STEENNOT), bij vennootschapscontracten (Prof. A. FRANÇOIS / Mevr. E. JANSSENS), bij zekerheidsovereenkomsten (Prof. M. GRÉGOIRE / Prof. R. JANSEN), bij contracten in de banksector (Dhr. J.P. BUYLE / Dhr. B. DESSART), bij contracten met de overheid (Dhr. J. DEBIÈVRE / Mevr. Y. MARIQUE) en bij contracten in de energiesector (Dhr. F. MOURLON BEERNAERT / Prof. R. FELTKAMP).

De schriftelijke neerslagen van het merendeel van deze uiteenzettingen zijn in dit boek terug te vinden.

Het boek sluit af met een algemene conclusie van Dhr. I. VEROUGSTRAETE, waarin hij in het licht van de verschillende uiteenzettingen het belang van het beginsel van de wilsautonomie onderstreept. Volgens Dhr. I. VEROUGSTRAETE blijft dit beginsel nog steeds een hoeksteen van het verbintenissenrecht en gezien een stelsel zonder wilsautonomie niet kan leiden tot meer democratie en welvaart, moet volgens hem de wetgever enkel ingrijpen middels duidelijke en beperkte regels.

4. Zowel de conferentie als dit boek zijn het resultaat van de bijzonder gewaardeerde inzet van de sprekers en de auteurs. Het was een genoegen om met hen samen te werken en bij deze wensen wij elk van hen hartelijk hiervoor te danken. Een bijzonder woord van dank gaat ook uit naar mevrouw A. MAERTENS, voor haar niet aflatende goede zorgen bij de praktische organisatie, en naar Intersentia, voor de professionele en efficiënte samenwerking voor de uitgave van dit boek. Uiteraard danken wij ook de Vrije Universiteit Brussel en de Faculteit Rechten Criminologie voor de algemene ondersteuning van dit project.

5. Tot slot wensen de editors Prof. Dr. K. BYTTEBIER te danken voor de opname van dit boek als volume 15 in de door hem opgerichte reeks *Publicaties van de Vakgroep Economisch Recht*. In deze reeks, die in de nabije toekomst aan de beginselen van *peer review* zal worden onderworpen, worden zowel referatenboeken, verzamelwerken als monografieën opgenomen waarin economischrechtelijke thema's (in de ruime zin van het woord) worden behandeld.

Voor publicaties binnen deze reeks kan contact worden opgenomen met Prof. Dr. K. BYTTEBIER.

Najaar 2011,

Koen BYTTEBIER

Régine FELTKAMP

Frédéric VANBOSSELE





# PRÉFACE

1. Les contrats d'entreprise – c'est-à-dire les contrats conclus entre entreprises ou à tout le moins avec une entreprise- sont soumis, de manière croissante ces dernières années, à un ensemble de dispositions légales disparates particulières, parfois spécifiques à un secteur, avec pour conséquence, semble-t-il, une restriction de plus en plus grande, dans ce type de contrat, de l'autonomie de la volonté et de la liberté contractuelle. Cette immixtion du législateur dans des relations qui sont par nature de droit privé, et ce sous l'influence conjointe notamment d'une intervention de plus en plus poussée du législateur européen, est justifiée par la nécessité de prévenir les conséquences inacceptables ou indésirables de certaines pratiques ou activités (du marché ou autre) et aussi par le besoin de plus en plus grand de protéger une partie «*faible*» au contrat.

A l'occasion des travaux qu'ils ont menés pour le compte du SPF Economie, P.M.E., Classes moyennes et Energie dans le cadre de la rédaction d'un projet de Code de droit économique, les professeurs K. BYTTEBIER et R. FELTKAMP ainsi que M. F. VANBOSSELE, collaborateur scientifique, ont pu constater de manière très précise cette tendance, tout comme d'ailleurs la prolifération, la fragmentation et le manque de vision politique et sociale univoque dont semble se caractériser les réglementations économiques les plus récentes.

2. Partant de ce constat, le groupe de recherche Business & Contracts (BuCo) de la Vrije Universiteit Brussel a lancé l'idée d'organiser une séance académique afin de poursuivre la réflexion sur cette évolution et ses conséquences sur l'autonomie de la volonté dans le cadre des contrats d'entreprise.

Que couvre précisément l'autonomie de la volonté aujourd'hui? L'autonomie de la volonté a-t-elle un rôle dans les contrats d'entreprise et, dans l'affirmative, quel est-il?

Le groupe de recherche BuCo et un groupe d'experts juridiques ont soumis ce questionnement à une analyse critique approfondie, par le biais d'une approche pluridisciplinaire, dans l'objectif de développer un regard critique sur les interventions légales et réglementaires en matière

de contrats d'entreprise et de confronter ces interventions à la pratique ainsi qu'aux réalités économiques. Cette initiative est à l'origine de passionnantes interventions données à l'occasion de la conférence bilingue qui s'est tenue le 18 février 2011 sur ce thème, et dont ces actes de colloque rassemblent les différents rapports écrits.

3. Ces actes de colloque débutent par une analyse générale de l'autonomie de la volonté dans une perspective historique à l'occasion de laquelle l'évolution que ce concept a connue du Code civil à aujourd'hui a été examinée de manière particulièrement détaillée dans une approche respectivement critique et philosophique d'une part par le Professeur P. VAN OMMESLAGHE, d'autre part par le Professeur L. CORNELIS. Compte tenu du souci du groupe de recherche BuCo de confronter ses réflexions juridiques avec la réalité économique, l'autonomie de la volonté est examinée ensuite dans une perspective économique par le professeur L. VISSCHER et le professeur-assistant A.-S. VANDENBERGHE, tous deux attachés à la *Rotterdam Institute of Law and Economics* de la *Erasmus School of Law*.

Cette approche assez généraliste est complétée par un examen de la question sous différents angles plus spécifiques. Lors de la conférence ont été mises en avant, notamment, le rôle de l'autonomie de la volonté dans le cadre des contrats avec les consommateurs (M. F. VANBOSSELE / le Professeur R. STEENNOT), des contrats de sociétés (le Professeur A. FRANÇOIS et Mme E. JANSSENS), des contrats de sûretés (Le professeur M. GRÉGOIRE / Le professeur R. JANSEN), des contrats dans le secteur bancaire (M. J.P. BUYLE / M. B. DESSART), des contrats avec les pouvoirs publics (M. J. DEBIÈVRE / Mme Y. MARIQUE) et des contrats dans le secteur de l'énergie (M. F. Mourlon Beernaert / Professeur R. FELTKAMP).

Cet ouvrage reprend les rapports écrits de la plupart de ces exposés.

Celui-ci se termine par une conclusion générale de M. I. VEROUGSTRAETE, lequel souligne, à la lumière des différentes contributions, l'importance du principe de l'autonomie de la volonté. Selon M. I. VEROUGSTRAETE, ce principe demeure toujours une pierre angulaire du droit des obligations. Dans ce contexte, étant donné qu'un système sans autonomie de la volonté ne peut conduire à plus de démocratie et prospérité, le législateur doit, selon lui, n'intervenir que moyennant des règles claires et serrées.

4. Cette conférence, de même que le présent ouvrage, est le fruit des contributions particulièrement appréciées des orateurs et des auteurs.

Nous sommes très heureux de cette collaboration et leur en sommes très reconnaissants. Nous adressons également nos vifs remerciements à Mme A. MAERTENS, responsable de l'organisation pratique, pour son infatigable dévouement, ainsi qu'à Intersentia, pour son professionnalisme et sa contribution active à la réalisation de cet ouvrage. Nous tenons également à remercier la Vrije Universiteit Brussel et la Faculté de droit et criminologie pour le soutien général apporté à ce projet.

5. Enfin, les éditeurs souhaitent remercier le Professeur Dr. K. BYTTEBIER d'avoir repris ce livre comme volume 15 de la série « *Publicaties van de Vakgroep Economisch Recht* » qu'il a créée. Dans cette série, qui sera très prochainement soumise aux principes de « *peer review* », sont rassemblés aussi bien des actes de colloque, des ouvrages collectifs et des monographies dans lesquels des thèmes de droit économique (au sens large du terme) sont traités.

Pour les publications au sein de cette série, contact peut être pris avec le Professeur Dr. K. BYTTEBIER.

Automne 2011,

Koen BYTTEBIER

Régine FELTKAMP

Frédéric VANBOSSELE



# INHOUD – TABLE DES MATIÈRES

<i>Voorwoord</i> .....	v
<i>Préface</i> .....	ix
L'autonomie de la volonté: du Code civil à nos jours	
Pierre Van OMMESLAGHE .....	1
I. Introduction .....	1
II. Perspectives historiques .....	2
III. L'autonomie de la volonté en droit contemporain des obligations .....	11
A. L'autonomie de la volonté: un principe général du droit des obligations contemporain .....	11
B. Limitations au principe de l'autonomie de la volonté .....	18
IV. Conclusion .....	23
De achtereenkomst	
Ludo CORNELIS .....	25
Voorwoord .....	
I. Over het dragend vermogen van de wilsautonomie .....	26
A. Belgische zienswijzen .....	26
B. Volgens de DCFR .....	28
1. Partij-autonomie .....	28
2. Vrijheid .....	29
3. Zekerheid .....	30
4. Rechtvaardigheid .....	31
5. Doelmatigheid .....	31
6. Definities .....	32
7. Algemene bepalingen .....	32
C. Voorlopig besluit .....	34
II. De wilsautonomie op haar plaats gezet .....	36
A. Gebiedende en verbiedende rechtsregels .....	37
B. De overeenkomst is zoveel meer dan toestemming .....	39

C.	De overeenkomst is een gereguleerd product . . . . .	40
D.	Bijkomend (voorlopig) besluit . . . . .	41
III.	De wilsautonomie een (soms problematisch) instrument in handen van regelgevers . . . . .	42
A.	Het spiegelbeeld van de regulering . . . . .	42
B.	Kapers op de kust . . . . .	44
C.	De ongrijpbaarheid van de goede trouw als open of flexibele norm . . . . .	46
IV.	De hegemonie van de feitenrechter . . . . .	51
V.	Afrekenen op grond van, dan wel met de goede trouw (of enig andere open of flexibele norm)? . . . . .	56
A.	De onstabiele bakermat van open of flexibele normen . . . . .	56
1.	De ondoorgrondelijkheid van de open of flexibele norm . . . . .	56
2.	De ondoorgrondelijkheid van de feitenrechter . . . . .	59
3.	Een even ondoorgrondelijke, als onvoorziene uitkomst . . . . .	62
B.	Het perverse en ondemocratische gehalte van de open of flexibele norm . . . . .	64
1.	De feitenrechter in de tang genomen . . . . .	64
2.	Pervers: de rechtsregels onder (dodelijke) hoogspanning . . . . .	68
3.	Pervers: de feitenrechter neemt de rechtsregel te grazen . . . . .	69
4.	Pervers: van rechtspraak naar uitspraken . . . . .	71
5.	Democratisch tekort: de koning drinkt . . . . .	73
6.	Democratisch tekort: discriminatie troef . . . . .	74
7.	Democratisch tekort: onbegrensde macht . . . . .	76
8.	Democratisch tekort: een illusie armer . . . . .	77
9.	Democratisch tekort: geen redder in hoge nood . . . . .	79
VI.	Besluit: kwaadaardige virussen . . . . .	81
The limits of freedom of contract: Insights from Law and Economics		
	Ann-Sophie VANDENBERGHE and Louis VISSCHER . . . . .	87
I.	Introduction . . . . .	87
II.	Economic arguments in favor of freedom of contract . . . . .	89
A.	Introduction . . . . .	89
B.	The private ordering paradigm . . . . .	90
C.	Freedom of contract and the role of contract law . . . . .	91
D.	Conclusion . . . . .	93

III. Interferences with freedom of contract in order to enhance efficiency .....	93
A. Contract law and efficiency.....	93
B. Negative externalities .....	94
C. Information asymmetry.....	95
D. High ex ante contract-drafting costs .....	96
E. Conclusion .....	97
IV. Interferences with freedom of contract in order to redistribute wealth.....	98
A. Contract law and wealth redistribution .....	98
B. Examples.....	99
1. Price ceilings for medicines .....	99
2. Housing codes .....	100
V. Interferences with freedom of contract in order to correct inequality of bargaining power .....	101
A. Contract law and substantive fairness.....	101
B. Contracts with a monopolist .....	102
C. Contracts between a rich and a poor party .....	104
D. Contracts offered on a take-it-or-leave it basis or standard-form contracts .....	104
E. Conclusion .....	105
VI. Interferences with freedom of contract in order to protect individuals against themselves (legal paternalism).....	105
A. Contract law and soft paternalism .....	106
B. Arguments for and against paternalism.....	108
VII. Interferences with freedom of contract in order to change bad preferences (legal moralism).....	110
A. Private law and hard paternalism .....	110
B. The use of private liability to change bad preferences: Criticism .....	111
VIII. Conclusions.....	112
 De impact van het privaatrecht op de wilsautonomie, de contractvrijheid en het consensualisme Reinhard STEENNOT .....	 115
I. Inleiding .....	115
II. De zwakkere partij in het financieel recht .....	117
A. De consument .....	117
B. De betalingsdienstgebruiker – of toch de consument? .....	120

C.	De private belegger .....	121
D.	De kosteloze borg .....	123
III.	Contractvrijheid .....	125
A.	Verplichting om te contracteren .....	125
1.	Basis-bankdienst .....	125
a.	Inhoud en kostprijs van de basis-bankdienst .....	125
b.	Beperkingen inzake de verwerving van de basis-bankdienst .....	126
c.	Weigering en opzegging van de basis-bankdienst .....	129
2.	Huurwaarborg .....	130
B.	Verbod om te contracteren .....	132
1.	Consumentenkrediet .....	132
a.	Beoordeling terugbetalingsmogelijkheden van de kredietnemer .....	132
b.	Zoeken naar het best aangepaste krediet .....	136
2.	Kosteloze borg .....	137
3.	Beleggingsdiensten .....	138
a.	Verschillende categorieën beleggingsdiensten .....	139
b.	Inhoud van de informatie-inwinningsverplichting.	141
c.	Sanctionering .....	144
IV.	Wilsautonomie .....	144
A.	Verplichte vermeldingen in contracten .....	144
B.	Verboden bedingen .....	145
1.	Wet Marktpraktijken .....	146
2.	Consumentenkrediet .....	147
a.	Uitdrukkelijk ontbindende bedingen .....	147
b.	Vergoedingen bij wanbetaling .....	148
3.	Hypothecair krediet .....	151
4.	Kosteloze borg .....	151
5.	Beleggingsdiensten .....	152
6.	Betalingsdiensten .....	154
C.	Duur van de overeenkomst .....	156
V.	Het consensualisme .....	156
A.	Consumentenkrediet .....	157
B.	Hypothecair krediet .....	159
C.	Kosteloze borg .....	160
D.	Beleggingsdiensten .....	162
E.	Betalingsdiensten .....	163



F. Elektronische contracten .....	164
VI. Besluit .....	166
La législation sur les clauses abusives: dérogation au principe de l'autonomie de la volonté ?	
Frédéric VANBOSSELE .....	169
Introduction .....	169
I. L'autonomie de la volonté et l'égalité formelle entre les hommes .....	169
II. L'autonomie de la volonté et l'inégalité réelle entre les hommes ...	171
III. La prise en considération de la partie faible au contrat .....	171
IV. Le traitement des clauses abusives .....	172
V. Analyse du régime des clauses abusives en droit belge .....	174
A. Définition et domaine d'application .....	174
B. Critères généraux d'appréciation .....	177
C. Exigence de transparence et règle d'interprétation en faveur du consommateur .....	178
D. Clauses noires .....	179
E. Sanctions .....	180
F. Perspectives .....	181
1. Au niveau européen .....	181
2. Au niveau belge .....	182
Conclusion .....	183
De rol van de wilsautonomie bij de persoonlijke zekerheidsrechten	
Ruud JANSEN .....	185
I. Inleiding .....	185
II. De contractuele ruimte bij de driepartijenverhoudingen .....	187
A. De klassieke borgtocht .....	187
1. Het accessoire karakter van de borgtocht .....	190
2. Het subsidiaire karakter van de borgtocht .....	195
B. Conventionele moduleringen: van borgtocht naar garantie .....	196
C. Een gereglementeerde zekerheid: (persoonlijke) zekerheid door consumenten .....	203
D. Zwanenzang voor de kosteloze persoonlijke zekerheden? .....	209

III. De contractuele ruimte bij de tweepartijenverhoudingen.....	211
A. Een volledig open contractueel speelveld.....	211
B. De werking van negatieve zekerheden.....	214
IV. Besluit.....	216

L'autonomie de la volonté et le droit des garanties prises sur le patrimoine du débiteur

Michèle GRÉGOIRE.....	219
I. Introduction.....	219
II. L'influence de la volonté des parties sur la titularité de la créance garantie.....	220
A. Principe.....	220
B. Questions complexes.....	221
1. La clause de réserve de propriété.....	221
2. Le droit de rétention.....	222
3. La fiducie-sûreté.....	222
4. Le cantonnement.....	224
5. Le trust.....	225
III. L'influence de la volonté des parties sur la composition et l'évolution de l'assiette de la sûreté réelle.....	226
A. Quant au mode de dépossession (réelle ou symbolique).....	226
1. Le warrantage.....	226
2. Le gage sur fonds de commerce.....	226
3. Le gage sur créances ordinaires.....	227
4. L'endossement à titre pignoratif.....	228
5. Le gage d'espèces et d'instruments financiers.....	228
B. Assiette fluctuante ou substitution d'assiette.....	229
1. Gage du Code civil.....	229
2. Le gage sur fonds de commerce.....	229
3. Le gage d'un ensemble de créances.....	230
C. L'extension conventionnelle des effets de la connexité réelle.....	230
1. Le droit de rétention.....	230
2. La compensation.....	232
D. L'appel de marge.....	233
IV. L'influence de la volonté des parties sur l'exécution forcée de la sûreté.....	234
A. La loi du 15 décembre 2004 relative aux sûretés financières.....	234

B. Le pacte comissoire .....	235
C. L'article 1563 du Code judiciaire .....	238

L'autonomie de la volonté en droit bancaire privé. Analyse de quelques questions d'actualité dans un contexte de crise: peer-to-peer banking, microcrédit, prêt sur gage, funding loss et débiteur en difficulté

Jean-Pierre BUYLE et Bruno DESSART .....	241
--	-----

I. Objet de la présente contribution .....	241
II. L'autonomie de la volonté et les dépôts .....	244
A. Le monopole bancaire: rappel de quelques principes. ....	244
B. Le peer-to-peer banking. ....	248
C. La liberté du banquier d'accepter des dépôts. ....	252
D. La rémunération des dépôts .....	253
III. L'autonomie de la volonté et les crédits non-réglés .....	255
A. La notion de crédit: liminaires .....	255
B. La liberté du banquier d'octroyer un crédit. ....	257
C. Le microcrédit .....	259
D. Le prêt sur gage .....	264
E. La funding loss .....	274
F. La fin du crédit et le débiteur en difficulté: le cas de l'entreprise en réorganisation judiciaire .....	279
IV. Conclusion .....	283

Les contrats publics anglais et français entre technicité et loyauté

Yseult MARIQUE .....	285
----------------------	-----

I. L'autonomie de la volonté comme décodeur des logiques d'un système juridique .....	285
II. L'autonomie encadrée: formalisation et moralisation .....	288
A. Equilibrer autonomie individuelle et intérêt général .....	289
B. Débats sur les termes de la spécificité administrative «à la française» .....	291
C. Recherche d'un principe directeur des contrats publics anglais: contrats ou publics? .....	296
III. Concurrence dans l'élaboration: technicité croissante à des fins de moralisation .....	299
A. Point de départ européen: la concurrence au service de l'optimalisation de l'autonomie .....	300

B.	France: l'autonomie grace à une ingénierie technico-juridique .....	303
1.	Uniformisation des deux catégories majeures, les concessions et les marchés publics .....	303
2.	Les contrats complexes: contourner l'uniformisation en cours? .....	306
C.	Angleterre: les deniers publics et leur bon usage comme enjeu d'autonomie .....	309
IV.	Contrôles par les tiers: coïncidence rationnelle entre intérêt privé et intérêt général? .....	312
A.	France: de l'intensification de la coïncidence à la modulation du contrôle .....	313
1.	Extension des recours et intégration procédurale des candidats évincés dans le contrat .....	314
2.	La réalisation de la pleine juridiction ou la sélection des sanctions selon l'intérêt général .....	316
B.	Angleterre: coïncidence diffuse ajustée par la transparence et la prudence .....	318
V.	Interdépendance lors de l'exécution: l'alchimie des techniques et de la nécessité .....	321
A.	France: la double logique de l'utile et du juste .....	322
1.	L'utile: prérogatives et obligations publiques contrebalancées par l'équilibre financier .....	323
2.	Le juste: la loyauté comme conséquence de la technicité .....	325
B.	Angleterre: dilemmes paralysant la gestion contractuelle ...	328
VI.	Résultat: un faisceau de facteurs dirigeant l'autonomie vers la loyauté .....	330

Contracten tot verhandeling van elektriciteit. Hoe autonoom is de partijwil?

	Régine FELTKAMP EN Yves T'JAMPENS .....	335
I.	Inleiding .....	335
II.	Contextschets .....	338
A.	Marktspelers .....	338
B.	Verhandeling van elektriciteit .....	342
III.	Algemene vaststellingen inzake wilsautonomie bij verhandeling van elektriciteit .....	345
IV.	Organisatie van de activiteit .....	355

A.	De leveringsvergunning .....	356
1.	Algemeen .....	356
2.	Federale regeling .....	356
3.	Gewestelijke regelingen .....	363
4.	Besluit m.b.t. de vergunningsplicht .....	369
B.	Vervoer van de verhandelde elektriciteit .....	371
V.	Vrije partijkeuze .....	373
A.	Partijkeuze voor de koper .....	373
B.	Partijkeuze voor de verkoper .....	376
VI.	Totstandkoming van het contract .....	380
VII.	Contractinhoud .....	383
A.	Beperking als gevolg van de economische realiteit .....	383
B.	Beperkingen als gevolg van regelgevend ingrijpen .....	385
1.	Algemene beperkingen .....	386
a.	Eerlijke, redelijke, niet-discriminerende, evenwichtige en/of rechtmatige voorwaarden .....	386
b.	Minimuminhoud .....	388
c.	Transparantie .....	389
2.	Beperkingen betreffende specifieke aspecten .....	390
a.	Aard van de verkochte elektriciteit .....	390
b.	Continuïteit en kwaliteit .....	395
c.	Prijsbepaling .....	398
d.	Facturatiemodaliteiten .....	408
e.	Betalingsmodaliteiten .....	412
f.	Aansprakelijkheid .....	413
g.	Duur van de overeenkomst .....	413
h.	Wanbetaling en beëindiging contract door de verkoper .....	417
i.	Opzegging door koper .....	423
j.	Wijzigingen van de contractuele bepalingen .....	425
k.	Geschillenbeslechting .....	426
VII.	Conclusie .....	427
Autonomie de la volonté et droit de l'énergie: les réseaux		
	Fabrice MOURLON BEERNAERT et Pierre-M. LOUIS .....	431
I.	Introduction – objet de la contribution .....	431
II.	Transporteur .....	432
A.	La dissociation du gestionnaire de réseau .....	432

B.	L'accès des tiers au réseau: un affinement de la théorie de l'offre permanente. ....	434
1.	Les exceptions à la liberté de ne pas contracter en droit positif. ....	434
2.	Le droit d'accès au réseau. ....	435
3.	Électricité: les trois contrats régulés. ....	436
a.	Le contrat d'accès. ....	436
b.	Le contrat de responsable d'accès – «ARP». ....	436
c.	Le contrat de raccordement. ....	437
d.	L'approbation des conditions générales par la CREG. ....	437
4.	Les contrats standards dans le secteur du gaz. ....	439
5.	Peut-on encore parler de relations contractuelles? ....	439
6.	La régulation des tarifs. ....	441
a.	Électricité. ....	441
b.	Gaz. ....	443
c.	Perspectives. ....	444
7.	Non-discrimination. ....	444
8.	Allocation de capacité aux frontières. ....	445
9.	Obligations de service public. ....	445
10.	Investissements. ....	446
III.	Distributeurs. ....	446
A.	Pouvoirs compétents en Belgique: les régions. ....	446
B.	Les obligations de service public à caractère social. ....	447
C.	Électricité verte. ....	448
IV.	Conclusion. ....	448
	Slotwoord: de wilsautonomie, een algemeen rechtsbeginsel	
	Ivan VEROUGSTRAETE. ....	449
I.	Inleiding. ....	449
II.	Vrijheid. ....	451
A.	Een grotere vrijheid door een beperking van de vrijheid. ....	451
B.	Belang van een referentiekader van de overeenkomst. ....	451
III.	Gelijkheid. ....	452
A.	Gelijkheid: een negatief criterium of een ver ideaal. ....	452
B.	De rechter als prediker van de gelijkheid. ....	453
C.	De wetgever als behoeder van de gelijkheid – Geen gelijkheid in het insolventierecht. ....	455
IV.	Waar de overheid (bijna) alleen beslist en van wilsautonomie geen sprake is. ....	456