

Table des matières

| | |
|--|----|
| AVANT-PROPOS | 5 |
| PRÉFACE | 7 |
| INTRODUCTION | 9 |
| I. <i>Historique de l'avènement des RGE</i> | 9 |
| II. <i>Champ d'application et exclusions</i> | 11 |
| A. Champ d'application quant aux « secteurs » | 12 |
| B. Champ d'application quant à la valeur estimée du marché | 13 |
| C. Champ d'application quant au type de marché | 13 |
| D. Quelles dispositions appliquer en cas de prise en considération de variante ou d'option ? | 14 |
| CHAPITRE I ^{ER} . LES PRINCIPES DE BASE LIÉS À L'EXÉCUTION D'UN MARCHÉ PUBLIC | 17 |
| I. <i>Le début de la phase « exécution » du marché : la naissance du lien contractuel</i> | 17 |
| A. La conclusion du marché en secteurs classiques | 17 |
| B. La conclusion du marché en secteurs spéciaux | 21 |
| II. <i>Les parties au contrat (adjudicateur, qui est-ce ? adjudicataire, qui est-ce ?)</i> | 22 |
| III. <i>Les droits et les obligations des parties</i> | 26 |
| A. Les obligations de l'adjudicataire du marché | 26 |
| B. Les obligations de l'adjudicateur | 28 |
| C. Les obligations communes | 31 |
| D. Questions relatives aux droits intellectuels | 34 |
| 1. L'utilisation des résultats | 34 |
| 2. Les méthodes et savoir-faire | 36 |
| IV. <i>La place du sous-traitant dans la relation contractuelle</i> | 37 |
| A. Définition de la sous-traitance et principes généraux | 37 |

| | | |
|------|--|----|
| 1. | Définition de la sous-traitance | 38 |
| 2. | Les principes généraux encadrant la sous-traitance | 38 |
| B. | Le principe de la liberté « très conditionnée » de sous-traiter | 42 |
| 1. | La liberté oui mais à quelques conditions | 42 |
| 2. | Les quelques exceptions au principe | 43 |
| 2.1. | L'adjudicateur peut imposer que l'exécution des parties essentielles du marché soit effectuée par l'adjudicataire lui-même | 44 |
| 2.2. | L'adjudicateur peut imposer à l'adjudicataire le recours à un sous-traitant bien déterminé | 44 |
| 2.3. | L'adjudicataire doit avoir recours aux sous-traitants qu'il a proposés dans son offre | 46 |
| 2.4. | La limitation de la chaîne de sous-traitance | 47 |
| C. | Responsabilités et obligations de l'adjudicataire | 55 |
| 1. | Les informations à transmettre à l'adjudicateur | 55 |
| 2. | Les obligations à l'égard des sous-traitants | 56 |
| 2.1. | Droit du sous-traitant à une révision des prix | 57 |
| 2.2. | Transparence quant aux modalités de paiement | 58 |
| D. | Prérogatives et obligations de l'adjudicateur | 59 |
| 1. | L'exercice d'un droit de regard sur la liste des sous-traitants envisagés par l'adjudicataire | 59 |
| 2. | La vérification de l'absence de motifs d'exclusion dans le chef des sous-traitants | 59 |
| 3. | L'action directe du sous-traitant | 63 |
| V. | <i>Les garanties financières de bonne exécution</i> | 65 |
| A. | La souscription de diverses assurances | 66 |
| B. | La constitution d'un cautionnement | 67 |
| 1. | Définition | 67 |
| 2. | Montant du cautionnement | 68 |
| 3. | Constitution du cautionnement | 69 |
| 3.1. | Modalités de constitution | 69 |
| 3.2. | Délai de constitution et preuve de la constitution | 71 |
| 3.3. | Défaut de cautionnement | 72 |
| 4. | Droits de l'adjudicateur sur le cautionnement | 72 |
| 5. | Adaptation et transfert du cautionnement | 73 |
| 6. | Libération du cautionnement | 74 |

| | |
|--|-----|
| CHAPITRE II. LES MODIFICATIONS APPORTÉES À UN MARCHÉ PUBLIC EN COURS D'EXÉCUTION | 79 |
| I. <i>Le principe : les clauses de réexamen à prévoir dans les documents du marché</i> | 79 |
| A. Les clauses de réexamen conçues librement par l'adjudicateur | 81 |
| B. Les clauses de réexamen listées par la réglementation | 82 |
| 1. La clause de révision des prix pour les marchés de travaux et certains marchés de services (art. 38/7 des RGE) | 82 |
| 2. La clause de révision des prix résultant d'une modification des impositions en Belgique ayant une incidence sur le montant du marché (art. 38/8 des RGE) | 84 |
| 3. La clause de réexamen des conditions du marché en cas de circonstances imprévisibles dans le chef de l'adjudicataire (art. 38/9 et 38/10 des RGE) | 87 |
| 4. La clause de réexamen des conditions du marché en cas de circonstances imprévisibles en faveur de l'adjudicataire | 90 |
| 5. La clause de réexamen fixant les modalités de révision du marché à la suite de faits de l'adjudicateur et de l'adjudicataire (art. 38/11 des RGE) | 92 |
| 6. La clause de réexamen en rapport avec les indemnités à la suite des suspensions ordonnées par l'adjudicateur et incidents durant cette période (art. 38/12 des RGE) | 94 |
| II. <i>Les exceptions : les clauses de réexamen déjà prévues dans les RGE et les modifications non substantielles</i> | 95 |
| A. Les clauses de réexamen facultatives | 95 |
| 1. Travaux, fournitures ou services complémentaires (art. 38/1) | 96 |
| 2. Évènements imprévisibles dans le chef de l'adjudicateur (art. 38/2) | 98 |
| 3. Remplacement de l'adjudicataire (art. 38/3) | 99 |
| 4. La règle « <i>de minimis</i> » (art. 38/4) | 101 |
| 5. La révision du prix des marchés de fournitures et de certains marchés de services (art. 38/7) | 103 |
| B. Les modifications non substantielles (art. 38/5 et 38/6) | 103 |
| C. Questions autour de la logique de transposition de la Belgique | 104 |
| III. <i>Les conditions et modalités d'introduction des demandes basées sur les clauses de réexamen</i> | 106 |
| A. Conditions d'introduction | 107 |

| | |
|--|-----|
| 1. Les conditions d'introduction communes : la dénonciation des faits | 107 |
| 2. Les conditions d'introduction des demandes émanant de l'adjudicataire | 108 |
| 2.1. Vérification des pièces comptables | 109 |
| 2.2. Délais de forclusion des actions judiciaires | 109 |
| 3. Les conditions d'introduction des demandes émanant de l'adjudicateur | 110 |
| <i>IV. De certaines obligations de transparence liées à la modification d'un marché public</i> | 110 |
| A. Les conditions dans lesquelles l'obligation de transparence s'applique | 110 |
| B. Modalités et contenu de la publication | 111 |
| CHAPITRE III. LES DÉFAUTS D'EXÉCUTION DU MARCHÉ ET LES SANCTIONS Y ASSOCIÉES | 115 |
| I. <i>Quand peut-on parler de défaut d'exécution ?</i> | 115 |
| A. Les situations constitutives de défaut d'exécution | 115 |
| B. Les modalités de constat des défauts d'exécution | 117 |
| 1. Retard dans le paiement du salaire des travailleurs | 117 |
| 2. Emploi de ressortissants de pays tiers en séjour illégal | 118 |
| C. Les sanctions encourues par l'adjudicataire du marché | 118 |
| II. <i>Les pénalités</i> | 118 |
| A. Qu'est-ce qu'une pénalité ? | 118 |
| B. Quels sont les types de pénalités applicables ? | 119 |
| C. Comment sont calculées les pénalités ? | 120 |
| 1. Calcul des pénalités spéciales | 120 |
| 2. Calcul des pénalités générales | 121 |
| 3. Taxe sur la valeur ajoutée et calcul des pénalités | 121 |
| D. Quelles sont les modalités d'application des pénalités ? | 121 |
| 1. Modalités d'application des pénalités spéciales | 122 |
| 2. Modalités d'application des pénalités générales | 122 |
| E. Remise des pénalités | 123 |
| III. <i>Les amendes pour retard</i> | 124 |
| A. Modalités de calcul des amendes pour retard | 125 |
| B. Possibilité de remise des amendes appliquées pour retard d'exécution | 125 |

| | | |
|--------------------------------------|--|-----|
| 1. | La remise totale des amendes pour retard | 125 |
| 2. | La remise partielle des amendes pour retard | 126 |
| 3. | Les modalités d'introduction des demandes de remise d'amendes pour retard | 126 |
| IV. | <i>Les autres sanctions possibles</i> | 127 |
| A. | Exclusion de l'adjudicataire de la participation aux futurs marchés passés par l'adjudicateur | 127 |
| B. | Réfaction pour moins-value | 128 |
| V. | <i>Les mesures d'office</i> | 128 |
| A. | Principe général | 128 |
| B. | Les différentes mesures d'office | 129 |
| C. | Modalités de notification des mesures d'office | 130 |
| CHAPITRE IV. LA FIN DU MARCHÉ PUBLIC | | 131 |
| I. | <i>La fin normale du marché public par exécution complète de son objet</i> | 131 |
| A. | La réception unique du marché et ses conséquences | 132 |
| B. | La double réception du marché et ses conséquences | 133 |
| C. | Le paiement de l'adjudicataire | 133 |
| 1. | Païement des acomptes | 135 |
| 2. | Païement des avances | 135 |
| 3. | Difficultés autour du paiement de l'adjudicataire | 137 |
| 4. | Les réceptions techniques | 140 |
| 4.1. | La réception technique préalable | 140 |
| 4.2. | La réception technique <i>a posteriori</i> | 142 |
| D. | Les garanties | 142 |
| II. | <i>La résiliation du marché public</i> | 144 |
| A. | Résiliation en cas de décès de l'adjudicataire personne physique | 144 |
| 1. | En cas de décès d'une personne physique seule adjudicataire du marché | 145 |
| 2. | Lorsque le marché est conclu avec plusieurs personnes physiques et que l'une ou plusieurs d'entre elles viennent à décéder | 145 |
| B. | Résiliation dans certaines situations touchant à la personne de l'adjudicataire | 145 |

| | |
|---|---------|
| C. Résiliation à la suite du non-respect de certaines règles ou normes | 146 |
| D. Résiliation unilatérale sans motif ou pour motif d'intérêt général | 147 |
| E. <i>Quid</i> de la résiliation du marché par l'adjudicataire ou encore des résiliations de commun accord ? | 148 |
| F. L'indemnisation de l'adjudicataire en cas de résiliation et le sort du cautionnement | 148 |
| 1. <i>Quid</i> dans les cas de résiliation du marché aux torts de l'adjudicataire, en application d'une mesure d'office ? | 148 |
| 2. <i>Quid</i> dans les cas de résiliation prévus aux articles 61 à 62/1 ? | 148 |
| 3. <i>Quid</i> en cas de résiliation « <i>ad nutum</i> » ? | 148 |
| 4. <i>Quid</i> dans les cas de résiliation contractuelle ? | 149 |
| INDEX | 151 |
| GLOSSAIRE | 153 |