



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 73.304/3
van 28 april 2023

avis 73.304/3
du 28 avril 2023

over

sur

een voorontwerp van wet 'tot
wijziging van de wet van
29 april 1999 betreffende de
organisatie van de
elektriciteitsmarkt'

un avant-projet de loi
'modifiant la loi du
29 avril 1999 relative à
l'organisation du marché de
l'électricité'

Op 22 maart 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Energie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt’.

Het voorontwerp is door de derde kamer onderzocht op 18 april 2023. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter, Koen MUYLLE en Toon MOONEN, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Johan PAS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, eerste auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 28 april 2023.

*

Le 22 mars 2023, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre de l'Énergie à communiquer un avis dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi ‘modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité’.

L'avant-projet a été examiné par la troisième chambre le 18 avril 2023. La chambre était composée de Jeroen VAN NIEUWENHOVE, président de chambre, Koen MUYLLE et Toon MOONEN, conseillers d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, et Johan PAS, greffier.

Le rapport a été présenté par Tim CORTHAUT, premier auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Jeroen VAN NIEUWENHOVE, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 28 avril 2023.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt tot de invoering van een indexeringsmechanisme voor de verhoging van de minimumprijs (“kabeltoeslag”) bedoeld in artikel 7, § 2, van de wet van 29 april 1999 ‘betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt’ voor installaties die het voorwerp uitmaken van een in artikel 6 van die wet bedoelde domeinconcessie, verleend na 1 juli 2007, en waarvan de *financial close* heeft plaatsgevonden na 31 december 2016.²

Daartoe vult artikel 2 van het voorontwerp artikel 7, § 2, vierde lid, van de wet van 29 april 1999 aan met een indexeringsmechanisme, waarbij 30% van de kabeltoeslag jaarlijks wordt aangepast aan de consumptieprijsindex.

Artikel 3 van het voorontwerp bepaalt de inwerkingtreding van de aan te nemen wet tien dagen na de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad, door middel van een bericht van de minister bevoegd voor energie, waarin wordt bevestigd dat de Europese Commissie de ontworpen regeling verenigbaar heeft verklaard met de staatssteunregels of dat de termijnen voor het onderzoek door de Europese Commissie zijn verstreken.

VORMVEREISTEN

3. Het voorontwerp wijzigt een regeling die als staatssteun kan worden beschouwd, zodat het in principe moet worden aangemeld bij de Europese Commissie. Krachtens artikel 108, lid 3, van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie, dient de Europese Commissie immers van elk voornemen tot invoering of wijziging van steunmaatregelen tijdig op de hoogte te worden gebracht. Aan dat vormvereiste zal nog dienen te worden voldaan, zodat aan de aan te nemen wet geen uitvoering kan worden gegeven voordat die procedure tot een eindbeslissing heeft geleid.

¹ Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

² Een vergelijkbaar indexeringsmechanisme wordt ingevoerd voor de *Levelized Cost of Energy*-component van de minimumprijs van de groenestroomcertificaten voor de offshore windproductie, bij het ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 16 juli 2002 betreffende de instelling van mechanismen voor de bevordering van elektriciteit opgewekt uit hernieuwbare energiebronnen en de vergoeding van de houders van een offshore domeinconcessie in geval van onbeschikbaarheid van het Modular Offshore Grid’, waarover advies 73.306/3 wordt gegeven op dezelfde dag als dit advies.

De stellers van het voorontwerp zijn zich daarvan bewust, gelet op de formulering van artikel 3, dat inhoudt dat de aan te nemen wet pas in werking treedt na de bekendmaking van een bericht waarin wordt bevestigd dat de Europese Commissie de ontworpen regeling verenigbaar heeft verklaard met de staatssteunregels of nadat de termijnen voor het onderzoek door de Europese Commissie zijn verstreken. Zoals wordt uiteengezet in opmerking 5, moet evenwel rekening worden gehouden met de mogelijkheid dat de beslissing van de Europese Commissie aanleiding geeft tot een aanpassing van de aan te nemen wet.

Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van het vervullen van het voornoemde vormvereiste nog wijzigingen zou ondergaan,³ moeten de gewijzigde of toegevoegde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, aan de afdeling Wetgeving worden voorgelegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

4. Het is raadzaam om het opschrift aan te vullen met de woorden “met betrekking tot de kabeltoeslag”, zodat het voorontwerp duidelijk onderscheiden is van het voorontwerp met een identiek opschrift, dat eveneens om advies is voorgelegd aan de Raad van State (73.292/3).

Artikel 3

5. Artikel 3 van het voorontwerp luidt als volgt:

“Deze wet treedt in werking tien dagen na de publicatie in het Belgisch Staatsblad van een bericht waaruit het volgende blijkt:

1° de kennisgeving van de beslissing van de Europese Commissie dat de steunmaatregelen vervat in deze wet geen onverenigbare steun uitmaken in de zin van artikel 107 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie, of;

2° het verstrijken van de termijnen bedoeld in artikel 4 van de verordening (EU) 2015/1589 van de Raad van 13 juli 2015 tot vaststelling van nadere bepalingen voor de toepassing van artikel 108 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie (...).

De Minister doet een dergelijk bericht in het Belgisch Staatsblad publiceren uiterlijk tien dagen na ontvangst van die beslissing van de Europese Commissie dan wel binnen tien dagen na het verstrijken van die termijn.”

De Raad van State kan begrip opbrengen voor de bezorgdheid van de stellers van het voorontwerp om de aan te nemen wet zo snel mogelijk in werking te laten treden, maar deze werkwijze kan enkel worden gevolgd indien de beslissing van de Europese Commissie geen aanleiding geeft tot een aanpassing van de aan te nemen wet. Indien die beslissing voorwaardelijk is geformuleerd en die voorwaarden nopen tot een aanpassing van de aan te nemen wet, zal een

³ Namelijk andere wijzigingen dan diegene waarvan in dit advies melding wordt gemaakt of wijzigingen die ertoe strekken tegemoet te komen aan hetgeen in dit advies wordt opgemerkt.

aangepaste tekst of een voorontwerp van wijzigingswet (opnieuw) om advies moeten worden voorgelegd aan de Raad van State en zal vervolgens de parlementaire procedure (opnieuw) moeten worden doorlopen. Indien eventuele voorwaarden in de beslissing van de Europese Commissie nopen tot een aanpassing van de te nemen wet middels een latere wijzigingswet, zal ook deze inwerkingtredingsbepaling in de aan te nemen wet moeten worden vervangen opdat die alsnog in werking kan treden.

*

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique ¹ et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET

2. L'avant-projet de loi soumis pour avis entend instaurer un mécanisme d'indexation pour l'augmentation du prix minimum (« surcharge pour le câble ») visée à l'article 7, § 2, de la loi du 29 avril 1999 'relative à l'organisation du marché de l'électricité' concernant les installations qui font l'objet d'une concession domaniale visée à l'article 6 de cette loi, octroyée après le 1^{er} juillet 2007, et dont le *financial close* est intervenu après le 31 décembre 2016 ².

À cette fin, l'article 2 de l'avant-projet complète l'article 7, § 2, alinéa 4, de la loi du 29 avril 1999 par un mécanisme d'indexation qui adapte annuellement à l'indice des prix à la consommation 30% de la surcharge pour le câble.

L'article 3 de l'avant-projet dispose que la loi à adopter entre en vigueur dix jours après la publication au Moniteur belge consécutivement à un avis du ministre ayant l'énergie dans ses attributions, confirmant que la Commission européenne a déclaré le dispositif en projet compatible avec la législation sur les aides d'État ou que les délais impartis pour l'examen par la Commission européenne sont expirés.

FORMALITÉS

3. L'avant-projet modifie un régime qui peut être considéré comme une aide d'État, de sorte qu'il doit en principe être notifié à la Commission européenne. L'article 108, paragraphe 3, du Traité sur le fonctionnement de l'Union européenne requiert en effet que la Commission européenne soit informée, en temps utile, des projets tendant à instituer ou à modifier des aides. Cette formalité devra encore être accomplie, de sorte que la loi à adopter ne peut être mise à exécution avant que cette procédure ait abouti à une décision finale.

¹ S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par « fondement juridique » la conformité avec les normes supérieures.

² Le projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 16 juillet 2002 relatif à l'établissement de mécanismes visant la promotion de l'électricité produite à partir des sources d'énergie renouvelables et l'indemnisation des titulaires d'une concession domaniale offshore en cas d'indisponibilité du Modular Offshore Grid', sur lequel l'avis 73.306/3 est donné le même jour que le présent avis, instaure un mécanisme d'indexation comparable pour la composante *Levelized Cost of Energy* du prix minimum des certificats verts pour la production éolienne offshore.

Les auteurs de l'avant-projet en sont bien conscients, vu la formulation de l'article 3, qui implique que la loi à adopter n'entrera en vigueur qu'après la publication d'un avis confirmant que la Commission européenne a déclaré le dispositif en projet compatible avec la législation relative aux aides d'État ou qu'après l'expiration des délais impartis pour l'examen par la Commission européenne. Ainsi qu'il est exposé au point 5, il faut toutefois tenir compte du fait qu'il est possible que la décision de la Commission européenne donne lieu à une adaptation de la loi à adopter.

Si l'accomplissement de la formalité précitée devait encore donner lieu à des modifications du texte soumis au Conseil d'État ³, les dispositions modifiées ou ajoutées devraient être soumises à la section de législation, conformément à la prescription de l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État.

EXAMEN DU TEXTE

Intitulé

4. Il est recommandé de compléter l'intitulé par les mots « en ce qui concerne la surcharge pour le câble », afin que l'avant-projet se distingue clairement de l'avant-projet portant un intitulé identique, qui est également soumis au Conseil d'État pour avis (73.292/3).

Article 3

5. L'article 3 de l'avant-projet s'énonce comme suit :

« La présente loi entre en vigueur dix jours après la publication au Moniteur belge d'un avis constatant :

1° la notification de la décision de la Commission européenne selon laquelle les mesures de soutien contenues dans la présente loi ne constituent pas une aide d'État incompatible au sens de l'article 107 du traité sur le fonctionnement de l'Union européenne, ou ;

2° l'expiration des délais visés (à) l'article 4 du Règlement (UE) 2015/1589 du Conseil du 13 juillet 2015 portant modalités d'application de l'article 108 du traité sur le fonctionnement de l'Union européenne.

Le ministre fait publier un tel avis au Moniteur belge au plus tard dix jours après réception de cette décision de la Commission européenne ou dans les dix jours suivant l'expiration du délai précité ».

Le Conseil d'État peut comprendre que les auteurs de l'avant-projet soient soucieux de faire entrer en vigueur la loi à adopter dans les plus brefs délais, mais ce procédé peut uniquement être appliqué si la décision de la Commission européenne ne donne pas lieu à une adaptation de la loi à adopter. Si cette décision est formulée d'une manière conditionnelle et si ces conditions requièrent une adaptation de la loi à adopter, un texte adapté ou un avant-projet de loi

³ À savoir d'autres modifications que celles dont fait état le présent avis ou que celles visant à répondre aux observations formulées dans le présent avis.

modificative devra (de nouveau) être soumis à l'avis du Conseil d'État et suivre ensuite (de nouveau) la procédure parlementaire. Si, dans la décision de la Commission européenne, des conditions éventuelles requièrent une adaptation de la loi à adopter au moyen d'une loi modificative ultérieure, cette disposition d'entrée en vigueur de la loi à adopter devra également être remplacée pour que cette dernière puisse encore entrer en vigueur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Johan PAS

Jeroen VAN NIEUWENHOVE