



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 77.201/16
van 9 december 2024

avis 77.201/16
du 9 décembre 2024

over

sur

een ontwerp van ministerieel besluit 'tot vaststelling van de inwerkingtreding van titel 1 van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024 betreffende de leveringsvergunning voor flexibiliteitsdiensten en de leveringsvergunning voor aggregatiediensten en tot wijziging van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor elektriciteit en het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 6 mei 2004 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor gas en houdende wijziging van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor elektriciteit'

un projet d'arrêté ministériel 'fixant l'entrée en vigueur du titre 1 de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024 relatif à la licence de fourniture de services de flexibilité et à la licence de fourniture de services d'agrégation et modifiant l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture d'électricité et l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 6 mai 2004 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture de gaz et portant modification de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture d'électricité'

Op 13 november 2024 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, belast met Klimaattransitie, Leefmilieu, Energie, Participatieve Democratie, Sociale Actie en Gezondheid verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot vaststelling van de inwerkingtreding van titel 1 van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024 betreffende de leveringsvergunning voor flexibiliteitsdiensten en de leveringsvergunning voor aggregatiediensten en tot wijziging van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor elektriciteit en het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 6 mei 2004 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor gas en houdende wijziging van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor elektriciteit’.

Het ontwerp is door de zestiende kamer onderzocht op 3 december 2024. De kamer was samengesteld uit Pierre LEFRANC, wnd. kamervoorzitter, Toon MOONEN en Tim CORTHAUT, staatsraden, Johan PUT, assessor, en Eline YOSHIMI, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Lennart NIJS, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Tim CORTHAUT, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 9 december 2024

*

Le 13 novembre 2024, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargé de la Transition climatique, de l'Environnement, de l'Énergie, de la Démocratie participative, de l'Action sociale et de la Santé à communiquer un avis dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté ministériel 'fixant l'entrée en vigueur du titre 1 de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024 relatif à la licence de fourniture de services de flexibilité et à la licence de fourniture de services d'agrégation et modifiant l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture d'électricité et l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 6 mai 2004 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture de gaz et portant modification de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture d'électricité'.

Le projet a été examiné par la seizième chambre le 3 décembre 2024. La chambre était composée de Pierre LEFRANC, président de chambre f.f., Toon MOONEN et Tim CORTHAUT, conseillers d'État, Johan PUT, assesseur, et Eline YOSHIMI, greffier.

Le rapport a été présenté par Lennart NIJS, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Tim CORTHAUT, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 9 décembre 2024.

*

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 rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

VOORAFGAANDE OPMERKING

2. Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies wordt gegeven, vestigt de Raad van State de aandacht van de adviesaanvrager erop dat de verkiezingen van 9 juni 2024 tot gevolg hebben dat de regering sedert die datum en totdat een nieuwe regering is verkozen, niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens die de minister in aanmerking kan nemen als hij te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van verordeningen noodzakelijk is.

STREKKING VAN HET ONTWERP

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de minister van Klimaattransitie, Leefmilieu, Energie, Participatieve Democratie, Sociale Actie en Gezondheid van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering strekt ertoe om titel 1 van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024 ‘betreffende de leveringsvergunning voor flexibiliteitsdiensten en de leveringsvergunning voor aggregatiediensten en tot wijziging van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor elektriciteit en het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 6 mei 2004 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor gas en houdende een wijziging van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor elektriciteit’ in werking te stellen op 1 januari 2025 (enig artikel).

RECHTSGROND

4.1. Voor het ontwerp kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 87 van het voormelde besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024, luidens hetwelk titel 1 van dat besluit in werking treedt op een door de minister vastgestelde datum en uiterlijk op de eerste dag van de zesde maand die volgt op de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad,¹ onder voorbehoud van een gunstige beschikking van de Europese Commissie krachtens artikel 15, § 7,

¹ Het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024 werd op 10 juli 2024 in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt.

van richtlijn 2006/123/EG van het Europees Parlement en de Raad van 12 december 2006 ‘betreffende diensten op de interne markt’.

4.1.1. De gemachtigde deelde mee dat de kennisgeving aan de Europese Commissie heeft plaatsgevonden op 29 augustus 2024,² zodat uiterlijk 1 december 2024 een beschikking werd verwacht. Bijgevolg is de gemachtigde op 3 december 2024 opnieuw gevraagd naar de status van die beschikking. Uit het antwoord van de gemachtigde blijkt dat de procedure vrijwel is afgerond, maar dat de finale beschikking nog niet aan de Brusselse Hoofdstedelijke Regering is bezorgd.

4.1.2. Bijgevolg dient de Raad van State het voorbehoud te maken dat het te nemen besluit slechts kan worden genomen indien voorafgaand een positieve beschikking werd ontvangen.

4.2. Artikel 87 van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024 vindt op zijn beurt rechtsgrond in artikel 26ter, § 2, van de ordonnantie van 19 juli 2001 ‘betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest’.³

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Enig artikel

5. Titel 1 van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024 bepaalt de criteria en de procedure voor de toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van leveringsvergunningen voor flexibiliteitsdiensten en vergunningen voor aggregatiediensten. De stellers van het ontwerp wensen deze titel in werking te laten treden op 1 januari 2025. In het belang van de rechtszekerheid en de duidelijkheid van de regelgeving verdient het aanbeveling dat ze erop toezien dat het te nemen besluit tien dagen voor deze datum in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt, onverminderd het voorbehoud in opmerking 4.1.2.

*

² Ref. 679231, digitaal raadpleegbaar via: https://ec.europa.eu/internal_market/imi-net/repositories/services-directive-notifications/docs/679231.pdf.

³ Adv.RvS 76.039/16 van 29 april 2024 over een ontwerp dat heeft geleid tot het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024, opm. 3 tot 3.2. Daarbij werd niettemin opgemerkt dat voor de uitwisseling van persoonsgegevens tussen Brugel met de minister, de administratie en de netbeheerders, vervat in artikel 18, § 4, derde lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 mei 2024 geen voldoende rechtsgrond voorhanden is.

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 et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

OBSERVATION PRÉLIMINAIRE

2. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention du demandeur de l'avis sur le fait que les élections du 9 juin 2024 emportent que le gouvernement, depuis cette date et jusqu'à l'élection d'un nouveau gouvernement, ne dispose pas de la plénitude de ses compétences. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le ministre peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

PORTÉE DU PROJET

3. Le projet d'arrêté du Ministre de la Transition climatique, de l'Environnement, de l'Énergie et de la Démocratie participative, de l'Action sociale et de la Santé du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, soumis pour avis, a pour objet de faire entrer en vigueur le titre 1^{er} de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024 'relatif à la licence de fourniture de services de flexibilité et à la licence de fourniture de services d'agrégation et modifiant l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture d'électricité et l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 6 mai 2004 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture de gaz et portant modification de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture d'électricité' le 1^{er} janvier 2025 (article unique).

FONDEMENT JURIDIQUE

4.1. Le projet peut trouver un fondement juridique dans l'article 87 de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024 précité, selon lequel le titre 1^{er} de cet arrêté entre en vigueur à une date fixée par le ministre et au plus tard le premier jour du sixième mois qui suit celui de sa publication au *Moniteur belge*¹, sous réserve d'une décision favorable de la Commission européenne en exécution de l'article 15, § 7, de la

¹ L'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024 a été publié au *Moniteur belge* le 10 juillet 2024.

directive 2006/123/CE du Parlement européen et du Conseil du 12 décembre 2006 'relative aux services dans le marché intérieur'.

4.1.1. Le délégué a fait savoir que la notification à la Commission européenne a été faite le 29 août 2024 ², de sorte qu'une décision était attendue le 1^{er} décembre 2024 au plus tard. Par conséquent, le délégué a à nouveau été interrogé le 3 décembre 2024 sur le statut de cette décision. Il ressort de la réponse du délégué que la procédure est quasi terminée, mais que la décision finale n'a pas encore été communiquée au Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale.

4.1.2. Le Conseil d'État se doit par conséquent d'émettre la réserve selon laquelle l'arrêté envisagé ne peut être pris qu'à condition qu'une décision positive ait été reçue au préalable.

4.2. L'article 87 de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024 trouve à son tour un fondement juridique dans l'article 26^{ter}, § 2, de l'ordonnance du 19 juillet 2001 'relative à l'organisation du marché de l'électricité en Région de Bruxelles-Capitale' ³.

EXAMEN DU TEXTE

Article unique

5. Le Titre 1^{er} de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024 définit les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait de licences de fourniture de services de flexibilité et de licences de services d'agrément. Les auteurs du projet souhaitent faire entrer ce titre en vigueur le 1^{er} janvier 2025. Dans un souci de sécurité juridique et de clarté de la réglementation, il est recommandé qu'ils veillent à ce que l'arrêté envisagé soit publié au *Moniteur belge* dix jours avant cette date, sans préjudice de la réserve formulée à l'observation 4.1.2.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Eline YOSHIMI

Pierre LEFRANC

² Réf. 679231, consultable au format numérique via le lien suivant : https://ec.europa.eu/internal_market/imi-net/repositories/services-directive-notifications/docs/679231.pdf.

³ Avis C.E. 76.039/16 du 29 avril 2024 sur un projet devenu l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024, obs. 3 à 3.2. À cet égard, il a néanmoins été observé que pour l'échange de données à caractère personnel entre Brugel et le ministre, l'administration et les gestionnaires de réseau prévu à l'article 18, § 4, alinéa 3, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 mai 2024, il n'existe pas de fondement juridique suffisant.