

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973)

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

ARREST

nr. 189.308 van 6 januari 2009

G./A. 178.552/VI-17.278

In zake: **1. de vennootschap naar Israëliisch recht BROMINE COMPOUNDS Ltd,**

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Claudio MEREU
en Mr. Koen VAN MALDEGEM, advocaten,
Louis Schmidlaan 29
1040 Brussel,

2. de vennootschap naar Amerikaans recht ALBEMARLE INTERNATIONAL CORPORATION,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean LAURENT, advocaat,
Defacqzstraat 78
1060 Brussel,

3. de vennootschap naar Amerikaans recht GREAT LAKES CHEMICAL CORPORATION,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Claudio MEREU
en Mr. Koen VAN MALDEGEM, advocaten,
Louis Schmidlaan 29
1040 Brussel,

tegen:

1. de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Vice-Eerste Minister en Minister van Sociale Zaken en Volksgezondheid,

2. de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister van Leefmilieu,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Pierre LEGROS en
Mr. Jérôme SOHIER, advocaten,
Emile De Motlaan 19
1000 Brussel.

--
DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 16 november 2006 ingediende verzoekschrift, waarbij de vennootschap naar Israëlisch recht BROMINE COMPOUNDS Ltd, de vennootschap naar Amerikaans recht ALBEMARLE INTERNATIONAL CORPORATION en de vennootschap naar Amerikaans recht GREAT LAKES CHEMICAL CORPORATION de nietigverklaring vorderen van het koninklijk besluit van 14 juni 2006 tot wijziging van het koninklijk besluit van 12 oktober 2004 inzake het voorkomen van gevaarlijke stoffen in elektrische en elektronische apparatuur, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 22 juni 2006;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer THIBAUT, eerste auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memorie van de verzoekende partijen;

Gelet op de beschikking van 14 november 2008, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 10 december 2008;

Gehoord het verslag van de heer NIHOUL, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. Claudio MEREU, advocaat, die voor de eerste en de derde verzoekende partij verschijnt, van Mr. Jean LAURENT, advocaat, die voor de tweede verzoekende partij verschijnt, en van Mr. Isabelle DE MARET, loco Mr. Pierre LEGROS en Mr. Jérôme SOHIER, advocaat, die voor de verwerende partijen verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer THIBAUT, eerste auditeur;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep:

1. Commerciële decabroomdifenylether (of oxide van bis[pentabroomfenyl] of bispentabroomdifenylether), hierna "commerciële decaBDE" genoemd, is een brandvertrager die behoort tot de groep van de PBDE's (polybroomdifenylethers). Hij wordt in de Europese Unie voornamelijk gebruikt in kunststoffen (of polymeren) die in elektrische of elektronische apparatuur verwerkt zijn.

In de Europese Unie gedistribueerde commerciële decaBDE voor 97% bestaat uit decaBDE en tot 3% uit een andere PBDE, nonabroomdifenylether, hierna "NonaBDE" genoemd, die op het grondgebied van de Europese Unie als zodanig niet gecommercialiseerd is en een onzuiverheid vormt die het gevolg is van het productieproces van decaBDE.

2. De wet van 21 december 1998 betreffende de productnormen ter bevordering van duurzame productie- en consumptiepatronen en ter bescherming van het leefmilieu en de volksgezondheid, inzonderheid artikel 5, § 1, eerste lid, 1/, 3/ en 5/, ervan, machtigt de Koning om maatregelen te nemen om de eigenschappen, de samenstelling, de verpakking, de presentatie en de conditionering van een product met het oog op het op de markt brengen ervan, te reglementeren en de wijze te bepalen waarop bewezen of te kennen moet worden gegeven dat aan deze regels voldaan wordt, de criteria te bepalen voor de analyse, het testen en de studie van een product of productgroep en zijn levenscyclus met het oog op het bepalen van de duurzaamheid en van de potentiële gevaren of risico's van het op de markt brengen ervan voor de volksgezondheid of het leefmilieu en analyses, testen of studies volgens deze modaliteiten op te leggen.

3. Richtlijn 2002/95/EG van het Europees Parlement en de Raad van 27 januari 2003 betreffende beperking van het gebruik van bepaalde gevaarlijke stoffen in elektrische en elektronische apparatuur bepaalt inzonderheid het volgende:

" Art. 4. Preventie

1. De lidstaten dragen er zorg voor dat vanaf 1 juli 2006 nieuwe elektrische en elektronische apparatuur die op de markt wordt gebracht geen lood, kwik, cadmium, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) of polybroomdifenylethers (PBDE's) meer bevat. Nationale maatregelen om het gebruik van deze stoffen in elektrische en elektronische apparatuur te beperken of te verbieden, en die vóór de aanneming van de onderhavige richtlijn conform de communautaire wetgeving zijn aangenomen, kunnen tot 1 juli 2006 worden gehandhaafd.

2. Lid 1 geldt niet voor de in de bijlage genoemde toepassingen.

3. Zodra er wetenschappelijk bewijsmateriaal beschikbaar is, besluiten het Europees Parlement en de Raad, op basis van een voorstel van de Commissie, volgens de beginselen van het beleid voor chemische stoffen als vastgesteld in het 6e Milieuactieprogramma, over een verbod op andere gevaarlijke stoffen en de vervanging daarvan door milieuvriendelijker alternatieven die de consumenten ten minste hetzelfde beschermingsniveau bieden."

"Art. 5. Aanpassing aan de vooruitgang van wetenschap en techniek

1. Wijzigingen die nodig zijn om de bijlage voor de navolgende doeleinden aan de vooruitgang van wetenschap en techniek aan te passen, worden volgens de procedure van artikel 7, lid 2, vastgesteld:

a) vaststelling, waar nodig, van getolereerde maximumconcentraties van de in artikel 4, lid 1, bedoelde stoffen in bepaalde materialen en onderdelen van elektrische en elektronische apparatuur;

b) de vrijstelling van materialen en onderdelen van elektrische en elektronische apparatuur van artikel 4, lid 1, indien de verwijdering of vervanging ervan door middel van ontwerpwijzigingen of door middel van materialen en onderdelen waarvoor geen gebruik hoeft te worden gemaakt van de in dat lid genoemde stoffen of materialen, om technische of wetenschappelijke redenen onmogelijk is of indien vervanging voor het milieu, de gezondheid en/of de veiligheid van de consument waarschijnlijk meer nadelen dan voordelen inhoudt;

c) toetsing van iedere vrijstelling in de bijlage ten minste om de vier jaar dan wel vier jaar na toevoeging van een product aan de lijst, met het oog op de eventuele schrapping van materialen en onderdelen van elektrische en elektronische apparatuur uit de bijlage, indien verwijdering of vervanging ervan door middel van ontwerpwijzigingen of door middel van materialen en onderdelen waarvoor geen gebruik hoeft te worden gemaakt van de in artikel 4, lid 1, genoemde stoffen of materialen, technisch of wetenschappelijk mogelijk is, mits de vervanging voor het milieu, de gezondheid en/of de veiligheid van de consument niet meer nadelen dan voordelen inhoudt.

2. Alvorens de bijlage overeenkomstig lid 1 te wijzigen, raadpleegt de Commissie onder andere de producenten van elektrische en elektronische apparatuur, recycleerders, verwerkers, milieuorganisaties en werknemers- en consumentenverenigingen. Eventuele opmerkingen worden

toegezonden aan het comité van artikel 7, lid 1. De Commissie brengt verslag uit van de informatie die zij heeft ontvangen."

De bijlage bij richtlijn 2002/95/EG, met het opschrift "Toepassingen van lood, kwik, cadmium en zeswaardig chroom, die zijn vrijgesteld van de vereisten van artikel 4, lid 1", is als volgt gesteld:

- "
1. Kwik in compacte fluorescentielampen tot maximaal 5 mg per lamp.
 2. Kwik in TL-buizen voor algemeen gebruik met ten hoogste:
 - halofosfaat 10 mg,
 - trifosfaat met normale levensduur 5 mg,
 - trifosfaat met lange levensduur 8 mg.
 3. Kwik in TL-buizen voor speciaal gebruik.
 4. Kwik in niet specifiek in deze bijlage genoemde lampen.
 5. Lood in glas van beeldbuizen, elektronische onderdelen en fluorescentielampen.
 6. Lood in staallegeringen met maximaal 0,35 gewichtsprocent lood, aluminiumlegeringen met maximaal 0,4 gewichtsprocent lood en koperlegeringen met maximaal 4 gewichtsprocent lood.
 7. - Lood in soldeer met hoge smelttemperatuur (d.w.z. tin-loodsoldeerlegeringen met meer dan 85 % lood);
 - lood in soldeer voor servers, opslagsystemen en meervoudige opslagsystemen (vrijstelling tot 2010);
 - lood in soldeer voor netwerkinfrastructuurapparatuur voor schakelingen, signaalverwerking, transmissie en netwerkbeheer voor telecommunicatie;
 - lood in elektronische keramische onderdelen (bv. piëzo-elektronische inrichtingen).
 8. Cadmium aangewend in een oppervlaktebehandeling (cadmeren), behoudens in toepassingen die verboden zijn uit hoofde van Richtlijn 91/338/EEG van de Raad houdende wijziging van Richtlijn 76/769/EEG inzake de beperking van het op de markt brengen en van het gebruik van bepaalde gevaarlijke stoffen en preparaten.
 9. Zeswaardig chroom als corrosiewering in het koolstofstalen koelsysteem van absorptiekoelkasten.
 10. De Commissie beoordeelt volgens de procedure van artikel 7, lid 2, de toepassingen voor
 - deca-BDE;
 - kwik in TL-buizen voor speciaal gebruik;
 - lood in soldeer voor servers, opslagsystemen en meervoudige opslagsystemen, netwerkinfrastructuurapparatuur voor schakelingen, signaalverwerking, transmissie en netwerkbeheer voor telecommunicatie (met het oog op de vaststelling van een bepaalde termijn voor deze vrijstelling), en
 - gloeilampen,met voorrang om zo spoedig mogelijk te constateren of deze punten moeten worden gewijzigd."

4. Op 12 oktober 2004 wordt inzonderheid op de grondslag van de voornoemde wet van 21 december 1998 het koninklijk besluit inzake het voorkomen van gevaarlijke stoffen in elektrische en elektronische apparatuur uitgevaardigd.

Artikel 2 ervan is als volgt gesteld:

- " Art. 2. Het is verboden vanaf 1 juli 2006 nieuwe elektrische en elektronische apparatuur van de categorieën 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7 en 10 van bijlage I bij dit besluit, alsmede gloeilampen en armaturen in huishoudens die lood, kwik, cadmium, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) of polybroomdifenylethers (PBDE's) bevatten, in België op de markt te brengen.

De bepaling in het vorige lid geldt niet voor:

- i) de toepassingen van bijlage III
- ii) de onderdelen voor het herstellen van elektrische of elektronische apparatuur die vóór 1 juli 2006 in de handel is gebracht, noch voor het hergebruik van deze apparatuur."

Bijlage III ervan luidt als volgt:

- " Bijlage III - Toepassingen van lood, kwik, cadmium en zeswaardig chroom, die zijn vrijgesteld van de vereisten van artikel 2:
- 1. Kwik in compacte fluorescentielampen tot maximaal 5 mg per lamp.
 - 2. Kwik in TL-buizen voor algemeen gebruik met ten hoogste :
 - halofosfaat 10 mg;
 - trifosfaat met normale levensduur 5 mg;
 - trifosfaat met lange levensduur 8 mg;
 - 3. Kwik in TL-buizen voor speciaal gebruik.
 - 4. Kwik in niet specifiek in deze bijlage genoemde lampen.
 - 5. Lood in glas van beeldbuizen, elektronische onderdelen en fluorescentielampen.
 - 6. Lood in staallegeringen met maximaal 0,35 gewichtsprocent lood, aluminiumlegeringen met maximaal 0,4 gewichtsprocent lood en koperlegeringen met maximaal 4 gewichtsprocent lood.
 - 7. - Lood in soldeer met hoge smelttemperatuur (d.w.z. tinloodsoldeerlegeringen met meer dan 85 % lood);
 - lood in soldeer voor servers, opslagsystemen en meervoudige opslagsystemen (vrijstelling tot 2010);
 - lood in soldeer voor netwerkinfrastructuurapparatuur voor schakelingen, signaalverwerking, transmissie en netwerkbeheer voor telecommunicatie;
 - lood in elektronische keramische onderdelen (bv. piëzo-elektronische inrichtingen).
 - 8. Cadmium aangewend in een oppervlaktebehandeling (cadmeren), behoudens in toepassingen die verboden zijn uit hoofde van koninklijk besluit van 25 februari 1996 houdende wijziging van koninklijke besluiten van 10 januari 1978 en van 9 april 1980 inzake de beperking van het op de markt brengen en van het gebruik van bepaalde gevaarlijke stoffen en preparaten.
 - 9. Zeswaardig chroom als corrosiewering in het koolstofstalen koelsysteem van absorptiekoelkasten."

5. Op 18 augustus 2005 vaardigt de Commissie van de Europese Gemeenschappen beschikking 2005/618/EG uit tot wijziging van richtlijn 2002/95/EG, welke beschikking de volgende relevante passages bevat:

" Overwegende hetgeen volgt:

- (1) Aangezien het duidelijk is dat het in sommige gevallen onmogelijk is zware metalen en broomhoudende brandvertragers volledig te vermijden, dienen bepaalde concentraties lood, kwik, cadmium, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) of polybroomdifenylethers (PBDE's) in materialen te worden getolereerd.
- (2) De voorgestelde maximale concentraties zijn gebaseerd op bestaande communautaire wetgeving inzake chemische stoffen en worden het meest geschikt geacht om bescherming op een hoog niveau te waarborgen.

[...]

HEEFT DE VOLGENDE BESCHIKKING VASTGESTELD:

Artikel 1

In de bijlage van Richtlijn 2002/95/EG wordt de volgende opmerking toegevoegd:

"Met het oog op artikel 5, lid 1, onder a), wordt voor lood, kwik, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) en polybroomdifenylethers (PBDE's) een maximale concentratie van 0,1 gewichtsprocent in homogene materialen en voor cadmium een maximale concentratie van 0,01 gewichtsprocent in homogene materialen getolereerd."

Artikel 2

Deze beschikking is van toepassing met ingang van 1 juli 2006.

Artikel 3

Deze beschikking is gericht tot de lidstaten."

6. Op 13 oktober 2005 vaardigt de Commissie van de Europese Gemeenschappen beschikking 2005/717/EG uit tot wijziging, met het oog op aanpassing aan de technische vooruitgang, van de bijlage bij Richtlijn 2002/95/EG.

Deze nieuwe beschikking luidt inzonderheid als volgt:

" Overwegende hetgeen volgt:

- (1) Krachtens Richtlijn 2002/95/EG moet de Commissie bepaalde gevaarlijke stoffen beoordelen die verboden zijn overeenkomstig artikel 4, lid 1, van die richtlijn.
- (2) Bepaalde materialen en onderdelen die lood, kwik, cadmium, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) of

polybroomdifenylethers (PBDE's) bevatten, dienen van dit verbod te worden vrijgesteld omdat de verwijdering of vervanging van deze gevaarlijke stoffen in deze specifieke materialen en onderdelen nog steeds onmogelijk is.

(3) Aangezien de risicobeoordeling van DecaBDE, die overeenkomstig Verordening (EEG) nr. 793/93 van de Raad van 23 maart 1993 inzake de beoordeling en de beperking van de risico's van bestaande stoffen is uitgevoerd, heeft aangetoond dat er momenteel geen redenen zijn om risicobeperkende maatregelen te nemen die verder gaan dan de maatregelen die al worden toegepast, maar dat er gelet op de risicobeoordeling nader onderzoek nodig is, kan DecaBDE voorlopig worden vrijgesteld van de vereisten van artikel 4, lid 1, van Richtlijn 2002/95/EG. Indien nieuwe feiten ertoe zouden leiden dat de risicobeoordeling moet worden herzien, dan wordt deze beschikking opnieuw onderzocht en eventueel gewijzigd. Het bedrijfsleven voert tegelijk ook een vrijwillig emissiebeperkingsprogramma uit.

[4] Het toepassingsgebied van vrijstellingen voor bepaalde specifieke materialen of onderdelen moet worden beperkt om tot een geleidelijke beëindiging van het gebruik van gevaarlijke stoffen in elektrische en elektronische apparatuur te komen, aangezien het gebruik van deze stoffen voor dergelijke toepassingen op den duur zal kunnen worden vermeden.

[...]

HEEFT DE VOLGENDE BESCHIKKING GEGEVEN:

Enig artikel

De bijlage bij Richtlijn 2002/95/EG wordt overeenkomstig de bijlage bij deze beschikking gewijzigd.
Deze beschikking is gericht tot de lidstaten.

BIJLAGE

De bijlage bij Richtlijn 2002/95/EG wordt als volgt gewijzigd:

1) De titel wordt vervangen door:

"Toepassingen van lood, kwik, cadmium, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) of polybroomdifenylethers (PBDE's) die zijn vrijgesteld van de vereisten van artikel 4, lid 1".

2) Het volgende punt 9bis wordt toegevoegd:

"9bis. DecaBDE in polymeertoepassingen;".

3) Het volgende punt 9ter wordt toegevoegd:

"9ter. Lood in loodbronzen lagerschalen en -bussen"."

Deze beschikking is op 15 oktober 2005 bekendgemaakt in het Publicatieblad van de Europese Gemeenschappen.

7. Op 14 juni 2006 vaardigt de Koning het koninklijk besluit tot wijziging van het voormelde koninklijk besluit van 12 oktober 2004 uit. Dat besluit, dat bekendgemaakt is in het Belgisch Staatsblad van 22 juni 2006 en de bestreden handeling vormt, dient zich als volgt aan:

" ALBERT II, Koning der Belgen,
Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen, Onze Groet.

Gelet op de wet van 21 december 1998 betreffende de productnormen ter bevordering van duurzame productie- en consumptiepatronen en ter bescherming van het leefmilieu en de volksgezondheid, inzonderheid op artikel 5, § 1, eerste lid, 1^o en 3^o;

Gelet op het koninklijk besluit van 12 oktober 2004 inzake het voorkomen van gevaarlijke stoffen in elektrische en elektronische apparatuur, inzonderheid op artikel 2;

Gelet op de richtlijn 2002/95/EG van het Europees Parlement en de Raad van 27 januari 2003 betreffende beperking van het gebruik van bepaalde gevaarlijke stoffen in elektrische en elektronische apparatuur;

Gelet op het advies van de Hoge Gezondheidsraad, gegeven op 7 april 2006;

Gelet op het advies van de Raad voor het Verbruik, gegeven op 3 mei 2006;

Gelet op het advies van de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven, gegeven op 19 april 2006;

Gelet op het advies van de Federale Raad voor Duurzame Ontwikkeling, gegeven op 23 mei 2006;

Gelet op de omstandigheid dat de Gewestregeringen bij het ontwerpen van dit besluit betrokken zijn;

Gelet op het advies van de Inspecteur van Financiën, gegeven op 23 maart 2006;

Gelet op het advies 40.403/3 van de Raad van State, gegeven op 23 mei 2006, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1^o, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;

Op voordracht van Onze Minister van Economie en van Onze Minister van Leefmilieu,

Hebben Wij besloten en besluiten Wij:

Artikel 1. Artikel 2 van het koninklijk besluit van 12 oktober 2004 inzake het voorkomen van gevaarlijke stoffen in elektrische en elektronische apparatuur, wordt integraal vervangen als volgt:

"Art. 2. Het is verboden vanaf 1 juli 2006 nieuwe elektrische en elektronische apparatuur van de categorieën 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7 en 10 van

bijlage I, alsmede gloeilampen en armaturen in huishoudens die lood, kwik, cadmium, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) of polybroomdifenylethers (PBDE's) bevatten, op de markt te brengen.

Dit verbod wordt niet toegepast voor:

- i) elektrische en elektronische apparatuur die vóór 1 juli 2006 op de Europese gemeenschappelijke markt is gebracht;
- ii) de onderdelen voor het herstellen van elektrische of elektronische apparatuur die vóór 1 juli 2006 op de Europese gemeenschappelijke markt werden gebracht, noch voor het hergebruik van deze apparatuur;
- iii) de toepassingen van bijlage III. "

Art. 2. Dit besluit treedt in werking de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.

Art. 3. Onze Minister bevoegd voor Economie en Onze Minister bevoegd voor Leefmilieu zijn, ieder wat hem betreft, belast met de uitvoering van dit besluit".

8. Op 21 juni 2006 licht het directoraat-generaal Milieu van de Europese Commissie de nationale overheden in over de problematiek die het gevolg is van de aanwezigheid van 3% onzuiverheden van nonaBDE in de commerciële vorm van decaBDE, welk product toegestaan is bij de voormelde beschikking 2005/717/EG voor het gebruik in polymeertoepassingen, een homogeen materiaal dat evenwel niet meer dan 0,1 gewichtsprocent PBDE mag bevatten.

Deze dienst is van oordeel dat voor alle PBDE's, met inbegrip van nonaBDE dat als bestanddeel van decaBDE is ingevoerd, het verbod moet worden nageleefd waarin artikel 4 van de richtlijn voorziet, met evenwel de tolerantie ingevoerd bij de voormelde beschikking 2005/618/EG zodanig dat de homogene materialen die meer dan 0,1% gewichtsprocent nonaBDE bevatten, niet voldoen aan de bepalingen van de richtlijn. Bij dit oordeel wordt aangegeven dat het juridisch geen verplichting inhoudt en dat alleen het Hof van Justitie bevoegd is om de gemeenschapswetgeving te interpreteren.

9. Op 19 september 2006 doet de voorzitter van de ICL INDUSTRIAL PRODUCTS bij de diensten van de FOD Volksgezondheid, Veiligheid van de Voedselketen en Leefmilieu navraag over de interpretatie die ze aan de Europese wetgeving wensen te geven en voegt hij de brief bij van de Europese Commissie van 21 juni 2006.

10. Op 20 september 2006 antwoordt de FOD Volksgezondheid dat de Belgische overheden het standpunt van de Commissie zullen volgen.

11. Op 10 december 2007 vaardigt de Koning een besluit uit tot wijziging van bijlage III bij het koninklijk besluit van 12 oktober 2004.

In dat besluit, dat in het Belgisch Staatsblad van 18 december 2007 is bekendgemaakt, wordt aangegeven dat het tot doel heeft om inzonderheid beschikking 2005/618/EG van de Commissie van 18 augustus 2005 en beschikking 2005/717/EG van de Commissie van 13 oktober 2005 om te zetten.

Het vervangt bijlage III bij het koninklijk besluit van 12 oktober 2004, welke bijlage voortaan bepaalt dat van de vereisten van artikel 2 vrijgesteld is: "9bis. DecaBDE in ploymeertoepassingen" en, in een slotbepaling dat: "voor lood, kwik, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) en polybroomdifenylethers (PBDE's) (...) een maximale concentratie van 0,1 gewichtsprocent in homogene materialen en voor cadmium een maximale concentratie van 0,01 gewichtsprocent in homogene materialen (wordt) getolereerd".

12. Op 1 april 2008 vernietigt het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen punt 2 van de bijlage bij beschikking 2005/717/EG van de Commissie van 13 oktober 2005, maar handhaaft het de gevolgen van dit punt 2 tot en met 30 juni 2008 (C-14/06 en C-295/06);

Overwegende dat de verwerende partij een eerste exceptie van niet-ontvankelijkheid van het beroep opwerpt op de grond dat de verzoekende partijen niet de bevoegdheid en de hoedanigheid hebben om in rechte op te treden; dat ze betoogt dat er in het licht van de statuten van de drie buitenlandse vennootschappen vraagtekens moeten worden geplaatst bij de regelmatigheid van de beraadslagingen waarbij besloten is het onderhavige beroep in te stellen; dat ze dienen aan te tonen dat de formaliteiten inzake de bekendmaking van de statuten en van de lijsten van bestuurders in acht zijn genomen, dat moet worden nagegaan of er een voorafgaande uitdrukkelijke beslissing van de statutair

bevoegde organen is en of de in de statuten bepaalde voorwaarden inzake het quorum zijn nageleefd;

Overwegende dat volgens artikel 58, eerste lid, van het Wetboek van Vennootschappen, dat daarin opgenomen is onder de titel "Internationaalprivaatrechtelijke bepalingen", "de vennootschappen die in het buitenland zijn opgericht en daar hun (voornaamste vestiging) hebben, (...) in België hun werkzaamheden (kunnen) verrichten en in rechte optreden, en er een bijkantoor oprichten"; dat daaruit volgt dat de drie verzoekende vennootschappen onderworpen zijn aan de regels van hun nationaal recht wat betreft de formaliteiten inzake de statuten, de lijsten van bestuurders en de beslissingen om in rechte op te treden; dat uit de als bijlage bij het verzoekschrift ingediende stukken blijkt dat de statuten en de lijsten van bestuurders neergelegd zijn en dat de bevoegde organen van de verzoekende vennootschappen formeel besloten hebben om tegen de bestreden handeling in rechte op te treden; dat de exceptie niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat de verwerende partij in een tweede exceptie betoogt dat de verzoekende partijen hun belang om in rechte op te treden wettigen door het huidige en toekomstige verlies van een marktaandeel in België wegens het verbod om producten bestaande uit commercieel decaBDE op de markt te brengen, dat de bestreden handeling voorziet in een verbod om nieuwe elektrische en elektronische apparatuur op de Belgische markt te brengen, waarbij de apparatuur die vóór 1 juli 2006 op de gemeenschappelijke markt gebracht is, van dit verbod uitgesloten wordt, dat de verzoekende vennootschappen commercieel decaBDE verkopen en hebben verkocht nog vóór de toepassing van de bestreden handeling;

Overwegende dat niet betwist wordt dat de verzoekende partijen in België commercieel decaBDE hebben verkocht en hopen het te kunnen blijven verkopen door dit product te verwerken in de elektrische en elektronische apparatuur; dat ze er belang bij hebben de bestreden handeling te betwisten, die een verbod oplegt om met ingang van 1 juli 2006 nieuwe elektrische en elektronische apparatuur op de markt te brengen die polybroomdifenylethers bevat, welke stoffen ze produceren en zouden kunnen verkopen aan fabrikanten van polymeren; dat de exceptie niet kan worden aangenomen;

Overwegende, ten aanzien van het belang van de verzoekende partijen om op te treden, dat de vervanging, met ingang van 18 december 2007, van bijlage III van het koninklijk besluit van 12 oktober 2004 bij het koninklijk besluit van 10 december 2007, welke vervanging tot gevolg heeft dat met ingang van diezelfde datum decaBDE in polymeertoepassingen voortaan vrijgesteld is (nieuw punt 9bis), aan de verzoekende partijen voldoening schenkt; dat het bestreden koninklijk besluit evenwel uitwerking heeft gehad tussen 22 juni 2006 en 18 december 2007; dat de verzoekende vennootschappen bovendien slechts belang hebben bij de nietigverklaring van het bestreden besluit voor zover het betrekking heeft op het niet-vrijgesteld zijn van decaBDE in bijlage III bij het koninklijk besluit van 12 oktober 2004; dat het beroep derhalve alleen beperkt moet worden tot artikel 2, tweede lid, iii), van het koninklijk besluit van 12 oktober 2004, zoals het vervangen is bij het koninklijk besluit van 14 juni 2006, in zoverre het betrekking heeft op decaBDE in polymeertoepassingen;

Overwegende dat de verzoekende vennootschappen een middel, het tweede van het verzoekschrift, ontleen aan schending van de artikelen 10 en 249 van het EG-Verdrag, van beschikking 2005/717/EG van de Commissie en "van de algemene beginselen van behoorlijk bestuur, van het redelijkheidsbeginsel en van de motiveringsplicht"; dat de verzoekende vennootschappen betogen dat de bestreden handeling een verbod oplegt op het op de markt brengen van nieuwe elektrische en elektronische apparatuur die PBDE's bevat en dus ook het op de markt brengen van commercieel decaBDE zoals het gebruikt wordt in elektrische en elektronische apparatuur, dat op 13 oktober 2005 de Commissie van de Europese Gemeenschappen beschikking 2005/717/EG heeft uitgevaardigd die in de bijlage bij richtlijn 2002/95/EG een punt *9bis* toevoegt betreffende "decaBDE in polymeertoepassingen", dat de vrijstelling die is doorgevoerd door de toevoeging van punt *9bis* betrekking heeft op de commerciële en onzuivere stof, dat punt *9bis* trouwens uitdrukkelijk betrekking heeft op de stof "in polymeertoepassingen", dat luidens artikel 249 van het EG-Verdrag een beschikking verbindend is in al haar onderdelen voor degenen tot wie zij uitdrukkelijk is gericht, dit zijn in casu de lidstaten, dat geen enkel rechtens aanvaardbaar motief het algemene verbod op het gebruik van een product kan wettigen terwijl de Unie besloten heeft dat er geen risico bestaat voor de volksgezondheid en het leefmilieu, dat dit des te onredelijker is daar dit product werkt als een bijzonder doeltreffende brandvertrager en mensenlevens

redt en dat de beginselen waarnaar in het middel verwezen wordt dus eveneens geschonden zijn;

Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord stelt dat beschikking 2005/618/EG van de Commissie van 18 augustus 2005 een maximale concentratie van 0,1% gewichtsprocent PBDE in homogene materialen toestaat, dat beschikking 2005/717/EG van de Commissie van 13 oktober 2005 decaBDE vrijstelt van het verbod op het op de markt brengen, dat deze beschikking van 13 oktober 2005, opdat ze verenigbaar zou zijn met die van 18 augustus 2005, alleen betrekking mag hebben op producten die minder dan 0,1% van een ander PBDE zouden bevatten, namelijk nonaBDE, dat de producten van de verzoekende vennootschappen voor 97% bestaan uit decaBDE en tot 3% uit een ander PBDE, dat de beschikking van de Commissie waarnaar in het middel verwezen wordt betrekking heeft op decaBDE en niet op commercieel decaBDE, dat het gaat om zuiver decaBDE en niet met 3% onzuiverheden nonaBDE, zoals gebruikt door de verzoekende partijen;

Overwegende dat op 1 juli 2006 de bijlage bij richtlijn 2002/95/EG, ten gevolge van de wijziging van die richtlijn bij beschikking 2005/717/EG van de Commissie van 13 oktober 2005, bepaalde dat "toepassingen van lood, kwik, cadmium, zeswaardig chroom, polybroombifenylen (PBB's) of polybroomdifenylethers (PBDE's) die zijn vrijgesteld van de vereisten van artikel 4, lid 1", inzonderheid "9bis. decaBDE in polymeertoepassingen" zijn; dat het bestreden besluit, dat op 22 juni 2006 van kracht was, niet in deze vrijstelling voorzag; dat deze vrijstelling slechts in het koninklijk besluit van 12 oktober 2004 is ingevoerd bij het koninklijk besluit van 10 december 2007, dat op 18 december 2007 in werking getreden is; dat in die mate het bestreden besluit in strijd is met de bijlage bij richtlijn 2002/95/EG zoals ze gewijzigd is bij beschikking 2005/717/EG van de Commissie van 13 oktober 2005; dat punt 9bis van de bijlage bij richtlijn 2002/95/EG weliswaar vernietigd is bij het arrest van 1 april 2008 van het Hof van Justitie, maar dat het Hof de gevolgen ervan tot en met 30 juni 2008 gehandhaafd heeft; dat de verwerende partij tussen 1 juli 2006 en 30 juni 2008 de vrijstelling moest omzetten waarin punt 9bis van de bijlage bij richtlijn 2002/95/EG voorzag, wat ze niet eerder dan op 18 december 2007 heeft gedaan; dat het niet aan de Raad van State toekomt om de handhaving door het Hof van Justitie van de gevolgen van een beschikking die het heeft vernietigd op basis van artikel 231, lid 2, van

het EG-Verdrag, opnieuw ter discussie te stellen; dat het middel in die mate gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt artikel 2, tweede lid, iii), van het koninklijk besluit van 12 oktober 2004 inzake het voorkomen van gevaarlijke stoffen in elektrische en elektronische apparatuur, zoals het vervangen is bij het koninklijk besluit van 14 juni 2006, in zoverre het decaBDE in polymeertoepassingen niet vrijstelt van het vereiste van artikel 2, eerste lid.

Artikel 2.

Het beroep wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

De kosten, bepaald op 525 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op zes januari tweeduizend negen door:

Mevr.	WILLOT-THOMAS,	kamervoorzitter,
de HH.	LEWALLE,	staatsraad,
	NIHOUL,	staatsraad,
Mevr.	LAUVAU,	griffier.

De Griffier

De Voorzitter

K. LAUVAU

M.-L. WILLOT-THOMAS

**VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.**