

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 36.921/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 7 april 2004 door de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, belast met Tewerkstelling, Economie, Energie en Huisvesting verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering "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", heeft op 14 april 2004 het volgende advies gegeven:

Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan ¹.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling als volgt gemotiveerd:

"Gelet op de dringende noodzakelijkheid doordat de ordonnantie, die de omzetting regelt van de richtlijnen 2003/54/EG en 2003/55/EG van 26 juni 2003 betreffende de gemeenschappelijke regels voor de interne markten voor elektriciteit en gas, pas op 1 april 2004 werd genomen; dat in uitvoering van deze richtlijnen, het in aanmerking komen van de klanten verbonden op het transmissie- en distributienet voor elektriciteit en gas het voorwerp uitmaakt van een volledige reorganisatie zowel voor wat betreft de openstellingskalender als voor wat betreft de categorieën van afnemers die in aanmerking komen; dat een nieuwe categorie van afnemers - de zogenaamde «professionele» afnemers - wordt gedefinieerd; dat deze categorie die van de «hoogspanningsafnemers» vervangt die voorheen bestond voor de elektriciteitsmarkt; dat het in aanmerking komen van de professionele afnemers werd bepaald op 1 juli 2004, te weten zes maanden eerder dan wat de ordonnantie van 19 juli 2001 voorzag voor de hoogspanningsafnemers; dat om op die datum bevoorraad te kunnen worden door de leverancier van hun keuze, de betrokken afnemers een leveringscontract moeten hebben afgesloten en de identiteit van hun leverancier aan netbeheerders moeten hebben bekendgemaakt in de komende weken, rekening houdende met de noodzaak om de wijzigingen van leverancier in de maand mei op te nemen in de geïnformatiseerde gegevensbanken van de netbeheerders; dat, zoals voorzien in artikel 15 van de ordonnantie van ..., enkel leveranciers die beschikken over een leveringsvergunning, met in aanmerking komende afnemers contracten kunnen afsluiten; dat dit besluit de criteria en de procedure vastlegt krachtens dewelke een leverancier een vergunning kan worden toegekend; dat er zonder dit besluit geen leveranciers zouden zijn die toegelaten worden (...) hun activiteiten uit te oefenen in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en het bijgevolg bij hoogdringendheid dient te worden goedgekeurd, om de openstelling van de aardgasmarkt voor professionele afnemers vanaf 1 juli eerstkomend niet te hinderen".

*

* *

¹In strijd met die bepaling is de motivering van het spoedeisende karakter enkel opgenomen in de aanhef van het ontworpen besluit, en niet in de adviesaanvraag zelf.

Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

Dat onderzoek noopt tot het maken van de volgende opmerkingen.

RECHTSGROND

1. Blijkens het eerste lid van de aanhef wordt voor het ontwerp rechtsgrond gezocht in de artikelen 15, 23, § 2, en 26 van de ordonnantie betreffende de organisatie van de gasmarkt in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, betreffende wegenisretributies inzake gas en elektriciteit en houdende wijziging van de ordonnantie van 19 juli 2001 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest.

Die ordonnantie lijkt nog niet te zijn bekrachtigd en afgekondigd² en is nog niet in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt.

Vooraleer het ontworpen besluit doorgang kan vinden, moet de genoemde ordonnantie effectief zijn bekrachtigd en afgekondigd. Bovendien zal de bekendmaking van die ordonnantie en van het besluit dat in ontwerpvorm voorligt, op elkaar dienen te worden afgestemd.

2. Artikel 19 van het ontworpen besluit, waarbij de overtredingen van de bepalingen van hoofdstuk IV ervan strafbaar worden gesteld, vindt rechtsgrond in artikel 23, § 2, van de sub 1 genoemde ordonnantie, naar luid waarvan de Regering de door haar bepaalde inbreuken op de bepalingen van de besluiten ter uitvoering van titel II ervan,

²Voor het geven van dit advies is gebruik gemaakt van de tekst aangenomen door de Commissie, Parl. St., R.B.H.G., 2003-2004, A-506/2, 59.

strafbaar kan stellen met een gevangenisstraf van ten hoogste zes maanden en met een (geld)boete van ten hoogste vijfhonderd euro ³ of met één van deze straffen alleen.

Het eerste lid van de aanhef dient te worden aangevuld met een verwijzing naar de laatstgenoemde bepaling.

3. De bij artikel 21 van het ontwerp aan 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 aan te brengen wijzigingen vinden geen rechtsgrond in de sub 1 genoemde ordonnantie, maar wel in de artikelen 21, tweede lid, en 35, § 1, van de ordonnantie van 19 juli 2001 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest.

Aan de aanhef dient bijgevolg een lid (dat het tweede lid wordt) te worden toegevoegd waarin wordt gerefereerd aan die bepalingen.

VORMVEREISTEN

Aangezien het niet is uitgesloten dat het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, nieuwe uitgaven doet ontstaan, diende het om akkoordbevinding aan de minister van begroting te worden voorgelegd, wat volgens de gemachtigde niet is gebeurd.

Aan dit vormvereiste zal alsnog dienen te worden voldaan. Aan de aanhef zal een lid moeten worden toegevoegd waarin wordt gerefereerd aan de genoemde akkoordbevinding. Hetzelfde geldt overigens wat betreft het advies van de inspecteur van financiën.

³Gelet op het bepaalde in artikel 31, § 2, van de ordonnantie van 19 juli 2001 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, gelezen in samenhang met artikel 5ter van de ordonnantie van 11 maart 1999 betreffende de euro, rijst de vraag of dat bedrag wel beantwoordt aan de bedoeling van de ordonnantiegever.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	D. ALBRECHT,	staatsraad, voorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. VANDER ELSTRAETEN, eerste auditeur-wnd. afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

D. ALBRECHT

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 36.921/3

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, troisième chambre, saisi par le Ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargé de l'Emploi, de l'Économie, de l'Énergie et du Logement, le 7 avril 2004, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale "fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une autorisation 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 autorisation de fourniture d'électricité", a donné le 14 avril 2004 l'avis suivant:

Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent ¹.

En l'espèce, l'urgence est motivée comme suit :

"Vu l'urgence motivée par le fait que l'ordonnance qui transpose les directives 2003/54/CE et 2003/55/CE du 26 juin 2003 concernant des règles communes pour les marchés intérieurs de l'électricité et du gaz vient d'être adoptée le 1^{er} avril 2004; qu'en exécution de ces directives, l'éligibilité des clients raccordés aux réseaux de transport et de distribution d'électricité et de gaz fait l'objet d'une réorganisation complète tant du point de vue du calendrier d'ouverture que des catégories de clientèle successivement visées par cette éligibilité; qu'une nouvelle catégorie de clients - les clients dits «professionnels» - est en effet définie; que celle-ci vient se substituer à celle des «clients haute tension» précédemment retenue pour le marché de l'électricité; que l'éligibilité des clients professionnels est désormais fixée au 1^{er} juillet 2004, soit 6 mois plus tôt que ce que prévoyait l'ordonnance du 19 juillet 2001 pour les clients haute tension; que pour pouvoir être alimentés à cette date par le fournisseur de leur choix, les clients concernés devront avoir conclu un contrat de fourniture et notifié l'identité de leur fournisseur aux gestionnaires de réseaux dans les prochaines semaines, compte tenu de la nécessité d'enregistrer, dans le courant du mois de mai, les migrations de clients dans les banques de données informatiques des gestionnaires de réseau; que, comme le prévoit l'article 15 de l'ordonnance du ..., seuls les fournisseurs disposant d'une licence de fourniture seront habilités à conclure des contrats avec des clients éligibles; que l'objet du présent arrêté est de fixer les critères ainsi que la procédure en vertu desquels un fournisseur pourra prétendre à l'octroi d'une telle licence; que le présent arrêté doit par conséquent être approuvé en urgence sous peine d'empêcher, faute de fournisseurs autorisés à exercer leur activité en Région de Bruxelles-Capitale, l'ouverture du marché du gaz à la clientèle professionnelle au 1^{er} juillet prochain".

*

* *

Conformément à l'article 84, § 3, alinéa 1^{er} des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique ainsi que de l'accomplissement des formalités prescrites.

¹En méconnaissance de cette disposition, la motivation de l'urgence est indiquée uniquement dans le préambule de l'arrêté en projet et pas dans la demande d'avis proprement dite.

Cet examen donne lieu aux observations suivantes.

FONDEMENT JURIDIQUE

1. Selon le premier alinéa du préambule, le projet tire son fondement juridique des articles 15, 23, § 2, et 26 de l'ordonnance relative à l'organisation du marché du gaz en Région de Bruxelles-Capitale, concernant des redevances de voiries en matière de gaz et d'électricité et portant modification de l'ordonnance du 19 juillet 2001 relative à l'organisation du marché de l'électricité en Région de Bruxelles-Capitale.

Cette ordonnance semble ne pas encore avoir été sanctionnée et promulguée ² et elle n'a pas encore été publiée au Moniteur belge.

Avant que l'arrêté en projet puisse intervenir, l'ordonnance susvisée doit avoir été effectivement sanctionnée et promulguée. En outre, la publication de cette ordonnance et celle de l'arrêté dont le projet est à l'examen doivent être harmonisées.

2. L'article 19 de l'arrêté en projet, qui punit les infractions aux dispositions du chapitre IV, tire son fondement juridique de l'article 23, § 2, de l'ordonnance évoquée au 1, disposant que le Gouvernement peut sanctionner les infractions qu'il détermine aux dispositions des arrêtés d'exécution de son titre II par une peine d'emprisonnement de six mois maximum et une amende de cinq cents euros maximum ³ ou par une de ces peines seulement.

Le premier alinéa du préambule doit être complété par une référence à cette dernière disposition.

²Pour rendre le présent avis, il a été fait usage du texte adopté par la Commission, Doc. Parl., C.R.B.C., 2003-2004, A-506/2, 59.

³Vu la règle énoncée à l'article 31, § 2, de l'ordonnance du 19 juillet 2001 relative à l'organisation du marché de l'électricité en Région de Bruxelles-Capitale, lue en combinaison avec l'article 5ter de l'ordonnance du 11 mars 1999 relative à l'euro, la question se pose de savoir si ce montant répond bien aux intentions du législateur régional bruxellois.

3. Les modifications apportées par l'article 21 du projet à 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 autorisation de fourniture d'électricité ne tiennent pas leur fondement juridique de l'ordonnance visée au 1, mais bien des articles 21, alinéa 2, et 35, § 1^{er}, de l'ordonnance du 19 juillet 2001 relative à l'organisation du marché de l'électricité en Région de Bruxelles-Capitale.

Un alinéa (qui deviendra le deuxième alinéa) faisant référence à ces dispositions devra par conséquent être ajouté au préambule.

FORMALITÉS

Étant donné qu'il n'est pas exclu que l'arrêté dont le projet est actuellement à l'examen génère de nouvelles dépenses, il devait être soumis à l'accord du ministre du budget, ce qui, selon le fonctionnaire délégué, n'a pas été fait.

Il conviendra d'encore accomplir cette formalité. Un alinéa faisant référence à l'accord visé devra être ajouté au préambule. Il en va d'ailleurs de même en ce qui concerne l'avis de l'inspecteur des finances.

La chambre était composée de

Messieurs	D. ALBRECHT,	conseiller d'État, président,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	conseillers d'État,
Madame	A. BECKERS,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. R. VANDER ELSTRAETEN, premier auditeur-f.f. chef de section.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. J. SMETS.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

D. ALBRECHT