

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 41.128/1/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 31 juli 2006 door de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 15 september 2006, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juni 2001 met betrekking tot de distributienetbeheerders voor elektriciteit en tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 oktober 2002 houdende de organisatie van de aardgasmarkt", heeft op 7 september 2006 het volgende advies gegeven:

STREKKING VAN HET ONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe een aantal wijzigingen aan te brengen aan het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juni 2001 met betrekking tot de distributienetbeheerders voor elektriciteit en aan het besluit van de Vlaamse Regering van 11 oktober 2002 houdende de organisatie van de aardgasmarkt.

Luidens de nota aan de Vlaamse regering heeft het ontwerp "tot doel de reglementering inzake onafhankelijkheid van elektriciteits- en aardgas-distributienetbeheerders in overeenstemming te brengen met de gewijzigde marktomstandigheden, inzonderheid de consolidatie van de strategische en operationele werkzaamheden van verschillende netbeheerders in aparte rechtspersonen of werkmaatschappijen".

RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3.1. Blijkens de aanhef wordt de rechtsgrond voor het ontworpen besluit gezocht in artikel 4 van het decreet van 17 juli 2000 houdende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en in artikel 5 van het decreet van 6 juli 2001 houdende de organisatie van de gasmarkt.

Artikel 4 van het voornoemde decreet van 17 juli 2000 luidt:

"De Vlaamse regering stelt, na advies van de reguleringsinstantie, de voorwaarden vast waaraan de kandidaat-netbeheerders moeten voldoen. Deze hebben in ieder geval betrekking op:

- 1° de technische en financiële capaciteit van de kandidaat-netbeheerder;
- 2° de professionele betrouwbaarheid van de kandidaat-netbeheerder;
- 3° het beschikken over een eigendoms- of exploitatierecht voor het distributienet in kwestie;
- 4° de beheersmatige en juridische onafhankelijkheid van de netbeheerders ten aanzien van producenten, houders van een leveringsvergunning en tussenpersonen, onverminderd artikel 7 § 2".

.../...

Artikel 5, § 1, van het voornoemde decreet van 6 juli 2001 bevat een grotendeels gelijkkluidende bepaling, wat de organisatie van de gasmarkt betreft.

3.2. Artikel 4 van het voornoemde decreet van 17 juli 2000 en artikel 5, § 1, van het voornoemde decreet van 6 juli 2001, dragen aan de Vlaamse regering op om de voorwaarden betreffende o.m. de beheersmatige en juridisch onafhankelijkheid van respectievelijk de kandidaat-netbeheerders en de kandidaat-aardgasnetbeheerders vast te stellen.

Aangezien in de voormelde artikelen enkel gewag wordt gemaakt van respectievelijk netbeheerders en aardgasnetbeheerders, zijn het dan ook de netbeheerders en de aardgasnetbeheerders zelf die deze voorwaarden moeten naleven. Het naleven van die voorwaarden kan niet worden doorgeschoven naar "een privaatrechtelijke vennootschap waarin hij (lees: de netbeheerder) participeert" of naar "een publiekrechtelijke rechtspersoon die participeert in de netbeheerder", de zogenaamde "werkmaatschappijen" ⁽¹⁾. De genoemde artikelen 4 en 5, § 1, kunnen dan ook geen rechtsgrond bieden.

De Raad van State ziet evenmin een decreetsbepaling die de Vlaamse regering zou machtigen de oprichting en het toewijzen van taken aan die "werkmaatschappijen" mogelijk te maken. Zoals de voormelde decreten zijn geconcipieerd, kennen zij de figuur van "werkmaatschappijen" niet.

3.3. De conclusie is dan ook dat er voor de ontworpen regeling geen rechtsgrond voorhanden is.

Die conclusie ontslaat de Raad van State van een verder onderzoek van de inhoud van het ontwerp.

⁽¹⁾ Zie de artikelen 3 en 15 van het ontwerp.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste auditeur-wnd. afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

G. VAN HAEGENDOREN