

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.743/3
VAN 7 NOVEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 24 oktober 2007 door de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot vrijstelling van de federale bijdrage ter compensatie van de inkomstenderving van de gemeenten ingevolge de liberalisering van de elektriciteitsmarkt", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe om de eindafnemers van elektriciteit die zijn aangesloten op een distributienet dat is gelegen in het Vlaamse Gewest, vrij te stellen van de federale bijdrage ter compensatie van de inkomstenderving van de gemeenten ingevolge de liberalisering van de elektriciteitsmarkt, bedoeld in artikel 22*bis* van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt.

2. De grondslag voor het verlenen van die vrijstelling dient te worden gezocht in het derde lid van artikel 6, § 1, VIII, eerste lid, 9*bis*, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, krachtens hetwelk de gewesten bevoegd zijn om, bij besluit van hun regeringen en na voorafgaand overleg met de federale overheid, gehele of gedeeltelijke vrijstellingen te verlenen ten aanzien van de genoemde federale bijdrage in functie van de plaats waar de kWh door de eindafnemer voor eigen gebruik wordt verbruikt. De betrokken besluiten worden, krachtens het vierde lid van die bepaling, geacht nooit uitwerking te hebben gehad indien ze niet binnen twaalf maanden na de datum van hun inwerkingtreding worden bekrachtigd bij, naargelang het geval, decreet of ordonnantie ¹.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Het eerste lid van de aanhef redigere men als volgt:

(1) De bevoegdheidstoekenning aan de onderscheiden gewestregeringen om de vrijstelling te verlenen mits bekrachtiging door de decreet- of ordonnantiegever kwam niet voor in het voorontwerp van bijzondere wet dat aan de Raad van State was voorgelegd (zie de tekst in *Parl. St.*, Senaat, 2003-2004, nr. 3-659/1, p. 7), zodat de Raad van State, afdeling wetgeving, die bevoegdheidstoekenning onder meer niet heeft kunnen toetsen aan het in de artikelen 170 en 172 van de Grondwet vervatte legaliteitsbeginsel in fiscale zaken (zie hierover bijvoorbeeld Grondwettelijk Hof, nr. 186/2005, 14 december 2005, B.7.1 en B.7.2).

"Gelet op de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, inzonderheid op artikel 6, § 1, VIII, eerste lid, 9/*bis*, derde lid, ingevoegd bij de bijzondere wet van 13 september 2004;".

4. Aangezien het begrotingsakkoord alsnog werd verleend, vervange men het tweede en het derde lid van de aanhef door één enkel lid waarin gewag wordt gemaakt van dat, op 13 september 2007 verleende, akkoord.

5. In het huidige vierde lid van de aanhef verwijze men naar het op 10 oktober 2007 plaatsgevonden overleg in het Overlegcomité.

Artikel 1

6. In artikel 1, eerste lid, schrappe men het zinsdeel ", zoals ingevoegd bij de wet van 27 december 2004".

7. Artikel 1, tweede lid, dient te worden geschrapt aangezien het enkel een herhaling vormt van wat reeds in artikel 1, eerste lid, wordt bepaald, namelijk dat de vrijstelling van de federale bijdrage toegekend wordt vanaf 1 januari 2008.

Artikel 2

8. In een reglementair besluit mag in beginsel geen voorschrift uit een hiërarchisch hogere rechtsnorm worden hernomen. Het vereiste tot bekrachtiging binnen twaalf maanden door de bevoegde wetgever van een besluit tot vrijstelling van de federale bijdrage, alsmede de regel dat het betrokken besluit bij gebreke van die bekrachtiging wordt geacht nooit uitwerking te hebben gehad, opgenomen in artikel 6, § 1, VIII, eerste lid, 9/*bis*, derde en vierde lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, kan derhalve niet in het ontworpen besluit worden hernomen. Artikel 2 van het ontwerp dient daarom te worden weggelaten.

Slotopmerking

9. Aan het ontwerp dient een uitvoeringsbepaling te worden toegevoegd. Men schrijve:

"Art. 2. De Vlaamse minister, bevoegd voor het energiebeleid, is belast met de uitvoering van dit besluit."

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS