

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.079/3
VAN 24 FEBRUARI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 19 februari 2009 door de Minister van Energie verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 24 maart 2003 tot vaststelling van een federale bijdrage bestemd voor de financiering van bepaalde openbare dienstverplichtingen en van de kosten verbonden aan de regulering van en controle op de aardgasmarkt", heeft het volgende advies gegeven:

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het spoedeisende karakter van de adviesaanvraag gemotiveerd

"par la nécessité d'exécuter l'article 38 de la loi-programme du 22 décembre 2008; que le régulateur fédéral (la CREG) est censé envoyer fin février 2009 aux gaziers les factures d'appel de fonds relatives au premier trimestre 2009; que ces factures doivent être payées par les gaziers un mois plus tard (pour le 31 mars 2009), ce qui permettrait à la CREG d'assurer le financement du fonds budgétaire organique «prime chauffage» dès avril 2009 avec 775.000€ (un quart des 3.100.000€ annuel prévus); qu'il est dès lors nécessaire de prendre aussi tôt possible cet arrêté".

*

* *

2. 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 geeft aanleiding tot het maken van de volgende opmerkingen.

*

* *

3. Daargelaten de vaststelling dat de motivering van de spoedeisendheid van de adviesaanvraag niet kan worden betrokken op artikel 1, 1/, van het ontwerp, moet er worden op gewezen dat de wijziging die met deze bepaling wordt beoogd, zonder voorwerp is. Die wijziging heeft immers betrekking op een bepaling die in het te wijzigen koninklijk besluit van 24 maart 2003 ¹ was ingevoegd bij een koninklijk besluit van 8 juli

⁽¹⁾ Koninklijk besluit tot vaststelling van een federale bijdrage bestemd voor de financiering van bepaalde openbare dienstverplichtingen en van de kosten verbonden aan de regulering van en controle op de aardgasmarkt.

2003 ², dat krachtens artikel 15/11, § 1, zevende lid, van de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen door de wetgever diende te worden bekrachtigd binnen twaalf maanden na de datum van zijn inwerkingtreding (1 juli 2003), terwijl die bekrachtiging niet heeft plaatsgevonden en krachtens hetzelfde artikel 15/11, § 1, zevende lid, het betrokken besluit moet worden geacht nooit uitwerking te hebben gehad bij gebreke van zulk een bekrachtiging. Derhalve betreft de Raad van State, afdeling wetgeving, artikel 1, 1/, van het ontwerp niet in zijn onderzoek.

4. Krachtens artikel 6, § 3, 2/, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen wordt overleg gepleegd tussen de betrokken (gewest)regeringen en de federale overheid over iedere maatregel op het gebied van energiebeleid, buiten de bevoegdheden opgesomd in artikel 6, § 1, VII, van die wet. Aangezien het ontwerp maatregelen bevat op het gebied van het energiebeleid die niet uitdrukkelijk zijn opgesomd in artikel 6, § 1, VII, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, waarin een aantal federale bevoegdheden worden omschreven, diende over het ontwerp overleg te worden gepleegd met de gewestregeringen. Aan dit vormvereiste blijkt niet te zijn voldaan, wat dient te worden verholpen.

Mochten er ten gevolge van het vervullen van dit vormvereiste nog wijzigingen worden aangebracht aan het ontwerp, dan zullen die wijzigingen om advies dienen te worden voorgelegd aan de Raad van State, afdeling Wetgeving.

5. Het ontworpen artikel 4, § 5, van het koninklijk besluit van 24 maart 2003 (artikel 1, 2/, van het ontwerp) strekt tot aanvulling van een koninklijk besluit dat bij wet is bekrachtigd (*in casu* bij de programmawet van 22 december 2003), zodat artikel 3bis van de gecoördineerde wetten op de Raad van State erop van toepassing is. Paragraaf 1 van dat artikel luidt:

(2) Koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 24 maart 2003 tot vaststelling van een federale bijdrage bestemd voor de financiering van bepaalde openbare dienstverplichtingen en van de kosten verbonden aan de regulering van en controle op de aardgasmarkt en van het koninklijk besluit van 23 oktober 2002 betreffende de openbare dienstverplichtingen in de aardgasmarkt.

"De ontwerpen van koninklijke besluiten die de van kracht zijnde wettelijke bepalingen kunnen opheffen, aanvullen, wijzigen of vervangen, worden voorgelegd aan het met redenen omkleed advies van de afdeling wetgeving.

Dat advies wordt samen met het verslag aan de Koning en het koninklijk besluit waarop het betrekking heeft, gepubliceerd.

De besluiten, het advies, het verslag aan de Koning en de tekst van de ontwerpen van besluiten die zijn voorgelegd aan de afdeling wetgeving, worden, voor hun bekendmaking in het Belgisch Staatsblad, medegedeeld aan de Voorzitters van de Kamer van volksvertegenwoordigers en de Senaat."

De stellers van het ontwerp dienen zich te conformeren aan de in die bepaling vervatte voorschriften.

6. In het vierde lid van de aanhef dient gewag te worden gemaakt van "de Staatssecretaris van Begroting", en niet van "Onze Minister van Begroting".

7. Luidens artikel 84, § 1, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, dient, wanneer om toepassing is gevraagd van artikel 84, § 1, eerste lid, 2/, van die wetten, de motivering van het spoedeisende karakter, die in de adviesaanvraag wordt opgegeven, in de aanhef van het besluit te worden vermeld. Te dezen bevat het vijfde lid van de aanhef evenwel een andere motivering van de spoedeisendheid dan die welke voorkomt in de adviesaanvraag. Dat lid dient bijgevolg te worden aangepast teneinde conform de genoemde bepaling te zijn.

8. Gelet op het gegeven dat de koninklijke besluiten waarbij de paragrafen 2 tot 4 van artikel 4 van het koninklijk besluit van 24 maart 2003 werden ingevoegd, moeten worden geacht nooit uitwerking te hebben gehad, moet de ontworpen bepaling *sub* artikel 1, 2/, als paragraaf 2 aan artikel 4 van dat koninklijk besluit (waarvan de eerste oorspronkelijke leden paragraaf 1 worden)³ worden toegevoegd.

(3) Ook artikel 13 van het koninklijk besluit van 18 januari 2008 betreffende de ombudsdienst voor energie, dat op 22 februari 2008 in werking trad, en dat in artikel 4 van het koninklijk besluit van 24 maart 2003 de paragrafen 3 en 4 invoegde, werd nooit bij wet bekrachtigd.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, P. BARRA,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
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

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 46.079/3
DU 24 FÉVRIER 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, troisième chambre, saisi par le Ministre de l'Énergie, le 19 février 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 24 mars 2003 établissant une cotisation fédérale destinée au financement de certaines obligations de service public et des coûts liés à la régulation et au contrôle du marché du gaz naturel", a donné l'avis suivant:

1. Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée

"par la nécessité d'exécuter l'article 38 de la loi-programme du 22 décembre 2008; que le régulateur fédéral (la CREG) est censé envoyer fin février 2009 aux gaziers les factures d'appel de fonds relatives au premier trimestre 2009; que ces factures doivent être payées par les gaziers un mois plus tard (pour le 31 mars 2009), ce qui permettrait à la CREG d'assurer le financement du fonds budgétaire organique «prime chauffage» dès avril 2009 avec 775.000 € (un quart des 3.100.000 € annuel prévus); qu'il est dès lors nécessaire de prendre aussi tôt possible cet arrêté".

*

* *

2. 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 s'est essentiellement limitée à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

Cet examen donne lieu aux observations suivantes.

*

* *

3. Outre que la motivation de l'urgence ne porte pas sur l'article 1^{er}, 1/, du projet, il y a lieu de souligner que la modification visée par cette disposition est sans objet. En effet, cette modification a trait à une disposition insérée dans l'arrêté royal à modifier du 24 mars 2003 ¹ par un arrêté royal du 8 juillet 2003 ², qui, en vertu de l'article 15/11, § 1^{er}, alinéa 7, de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits

(1) Arrêté royal établissant une cotisation fédérale destinée au financement de certaines obligations de service public et des coûts liés à la régulation et au contrôle du marché du gaz naturel.

(2) Arrêté royal modifiant l'arrêté royal du 24 mars 2003 établissant une cotisation fédérale destinée au financement de certaines obligations de service public et des coûts liés à la régulation et au contrôle du gaz naturel et au contrôle du marché du gaz et l'arrêté royal du 23 octobre 2002 concernant les obligations de service public dans le marché du gaz naturel.

gazeux et autres par canalisations, devait être confirmé par le législateur dans les douze mois de sa date d'entrée en vigueur (1^{er} juillet 2003). Or, cette confirmation n'a pas eu lieu et en vertu de ce même article 15/11, § 1^{er}, alinéa 7, l'arrêté en question doit, à défaut d'une telle confirmation, être censé ne jamais avoir produit d'effets. Dès lors, le Conseil d'État, section de législation, n'examinera pas l'article 1^{er}, 1/, du projet.

4. En vertu de l'article 6, § 3, 2/, de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles, une concertation associant les gouvernements (régionaux) concernés et l'autorité fédérale aura lieu pour toute mesure au sujet de la politique de l'énergie, en dehors des compétences énumérées à l'article 6, § 1^{er}, VII, de cette loi. Dès lors que le projet contient des mesures dans le domaine de la politique de l'énergie qui ne sont pas expressément énumérées à l'article 6, § 1^{er}, VII, alinéa 2, de la loi spéciale du 8 août 1980, qui définit un certain nombre de compétences fédérales, une concertation devait avoir lieu sur le projet avec les gouvernements des régions. Cette formalité n'ayant pas été accomplie, il convient d'y remédier.

Si, à la suite de l'accomplissement de cette formalité, des modifications devaient encore être apportées au projet, ces dernières devront être soumises pour avis au Conseil d'État, section de législation.

5. L'article 4, § 5, en projet, de l'arrêté royal du 24 mars 2003 (article 1^{er}, 2/, du projet) vise à compléter un arrêté royal confirmé par la loi (en l'espèce par la loi programme du 22 décembre 2003), de sorte que l'article 3bis des lois coordonnées sur le Conseil d'État s'y applique. Le paragraphe 1^{er} de cet article s'énonce comme suit:

"Les projets d'arrêtés royaux qui peuvent abroger, compléter, modifier ou remplacer les dispositions légales en vigueur, sont soumis à l'avis motivé de la section de législation.

Cet avis est publié en même temps que le rapport au Roi et l'arrêté royal auquel il se rapporte.

Les arrêtés, l'avis, le rapport au Roi et le texte des projets d'arrêtés soumis à l'avis de la section de législation seront communiqués, avant leur publication au Moniteur belge, aux Présidents de la Chambre des représentants et du Sénat."

Les auteurs du projet doivent se conformer aux prescriptions de cette disposition.

6. Au quatrième alinéa du préambule, il convient de mentionner le "Secrétaire d'État au Budget" et pas "Notre Ministre du Budget".

7. En vertu de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 2, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, il convient, lorsque l'application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2/, de ces lois est demandée, de mentionner dans le préambule de l'arrêté la motivation de l'urgence figurant dans la demande d'avis. En l'espèce, le cinquième alinéa du préambule comporte toutefois une autre motivation de l'urgence que celle figurant dans la demande d'avis. Il convient par conséquent d'adapter cet alinéa pour le rendre conforme à la disposition précitée.

8. Les arrêtés royaux qui ont inséré les paragraphes 2 à 4 de l'article 4 de l'arrêté royal du 24 mars 2003 étant censés n'avoir jamais sorti d'effet, la disposition en projet sous l'article 1^{er}, 2/, doit être ajoutée comme paragraphe 2 à l'article 4 de cet arrêté royal (dont les premier alinéas originels deviennent le paragraphe 1^{er})³.

⁽³⁾ L'article 13 de l'arrêté royal du 18 janvier 2008 relatif au service de médiation pour l'énergie, entré en vigueur le 22 février 2008 et qui a inséré à l'article 4 de l'arrêté royal du 24 mars 2003 les paragraphes 3 et 4, n'a lui non plus jamais été confirmé par voie législative.

La chambre était composée de

Messieurs	J. SMETS,	conseiller d'État, président,
	B. SEUTIN, P. BARRA,	conseillers d'État,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assesseurs de la section de législation,
Madame	A.-M. GOOSSENS,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. P. DEPUYDT, premier auditeur 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.-M. GOOSSENS

J. SMETS