KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 50.943/3
VAN 28 FEBRUARI 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 10 februari 2012 door de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, belast met Leefmilieu, Energie, Waterbeleid, Stadsvernieuwing, Brandbestrijding en Dringende Medische Hulp en Huisvesting, verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering 'tot wijziging van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2000 tot regeling van haar werkwijze en tot regeling van de ondertekening van de akten van de Regering, 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 en het Besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 6 mei 2004 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 het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe de volgende besluiten te wijzigen:

- het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2000 ‘tot regeling van haar werkwijze en tot regeling van de ondertekening van de akten van de regering’;

- 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’;

- het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 6 mei 2004 ‘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’.

Met die wijzigingen wordt in de eerste plaats beoogd in de voornoemde besluiten van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 en 6 mei 2004 te bepalen van welke toekenningscriteria de aanvragers voor een leveringsvergunning voor elektriciteit of gas in het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest zijn vrijgesteld, wanneer zij reeds over een leveringsvergunning voor elektriciteit of gas beschikken, die is verleend ofwel door de federale overheid, ofwel in een ander gewest, ofwel in een andere lidstaat van de Europese Unie (artikelen 2 tot 13 van het ontwerp). Daarnaast strekt het ontwerp ertoe het voornoemde besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2000 te wijzigen zodat de Minister die bevoegd is voor Energie, bevoegd gemaakt wordt voor de toekenning, de intrekking, de overdracht en de hernieuwing van een leveringsvergunning voor elektriciteit of gas (artikel 1 van het ontwerp).

3. De rechtsgrond voor de wijziging van het voornoemde besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2000 (artikel 1 van het ontwerp) wordt geboden door de artikelen 68, eerste lid, en 69 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen', gelezen in samenhang met artikel 36, § 1, eerste lid, van de bijzondere wet van 12 januari 1989 'met betrekking tot de Brusselse Instellingen'.

De rechtsgrond voor de artikelen 2 tot 13 van het ontwerp wordt geboden door artikel 21 van de ordonnantie van 19 juli 2001 'betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest' en door artikel 15 van de ordonnantie van 1 april 2004 'betreffende de organisatie van de gasmarkt in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en tot wijziging van de ordonnantie van 19 juli 2001 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest'.

ALGEMENE OPMERKING

4. In de voornoemde besluiten van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 en 6 mei 2004 worden alle verwijzingen naar de "Europese Economische Ruimte" vervangen door verwijzingen naar de "Europese Unie",[1] en ook in de ontworpen bepalingen wordt enkel gewag gemaakt van de "Europese Unie", niet van de "Europese Economische Ruimte"[2].

Hoewel ook in artikel 21 van de ordonnantie van 19 juli 2001 en in artikel 15 van de ordonnantie van 1 april 2004 enkel gewag wordt gemaakt van de "Europese Unie", en hoewel de richtlijnen 2009/72/EG[3] en 2009/73/EG[4] nog niet zijn geïncorporeerd in bijlage IV van de EER-overeenkomst[5], kan niet worden ontkend dat deze richtlijnen wel degelijk voor de Europese Economische Ruimte relevant zijn.[6] Zo worden deze richtlijnen trouwens in het Publicatieblad

---

[1] Zie de artikelen 3 en 9 van het ontwerp.

[2] Zie het ontworpen artikelen 7*ter* van het besluit van 18 juli 2002 en het ontworpen artikel 7*bis* van het besluit van 6 mei 2004.

[3] Richtlijn 2009/72/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 'betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor elektriciteit en tot intrekking van Richtlijn 2003/54/EG'.

[4] Richtlijn 2009/73/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 'betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor aardgas en tot intrekking van Richtlijn 2003/55/EG'.

[5] Voor de geconsolideerde versie, zie http://www.efta.int/~/media/Documents/legal-texts/eea/the-eea-agreement/Annexes%20to%20the%20Agreement/annex4.pdf.

[6] De richtlijnen 2003/54/EG en 2003/55/EG die respectievelijk bij de voornoemde richtlijn 2009/72/EG en de voornoemde richtlijn 2009/73/EG zijn opgeheven, waren wel reeds geïncorporeerd in bijlage IV van de EER-overeenkomst.

aangemerkt als voor de EER relevante teksten, en is die kwalificatie overgenomen in de door de Europese Vrijhandelsassociatie (EVA) bijgehouden lijst van door de Europese Unie aangenomen teksten die in het Publicatieblad of door deskundigen van de EVA als EER-relevant zijn aangemerkt.[7]

Hierop gewezen, heeft de gemachtigde verklaard dat de voornoemde ordonnanties van 19 juli 2001 en 1 april 2004 op dit punt zullen worden aangepast als deze ordonnanties moeten worden gewijzigd van zodra de gewesten bevoegd zijn voor de distributietarieven. Het komt de Raad van State voor dat de omstandigheid dat de ordonnanties nog geen melding maken van de Europese Economische Ruimte, niet belet dat dit wel gebeurt in de bij het ontwerp gewijzigde besluiten van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

5. Overeenkomstig hetgeen in verband met de rechtsgrond van het ontworpen besluit is opgemerkt (opmerking 3), dienen vóór het huidige eerste lid twee nieuwe leden te worden ingevoegd, namelijk een nieuw eerste lid waarin wordt verwezen naar de artikelen 68, eerste lid, en 69 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 en een nieuw tweede lid waarin wordt verwezen naar artikel 36, § 1, eerste lid, van de bijzondere wet van 12 januari 1989.

6. Het is gebruikelijk in het lid van de aanhef waarin naar het advies van de Raad van State, afdeling Wetgeving, wordt verwezen, ook melding te maken van het nummer (50.943/3) van dat advies.

Artikel 6

7. Artikel 6, § 3, van het ontwerp strekt ertoe in de Nederlandse tekst van artikel 8, § 4, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2002 de woorden “de Dienst” te vervangen door het woord “Brugel”.

[7] “List of adopted Acquis marked EEA-relevant in the OJ or considered EEA-relevant by EFTA experts”. Zie http://www.efta.int/~/media/Documents/legal-texts/eea/other-legal-documents/list-eu-acquis-marked-or-considered-eea-relevant/weekly_list.ashx.

Er dient evenwel te worden opgemerkt dat bij artikel 2 van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 19 juli 2007[8] de woorden “de Dienst” vervangen zijn door de woorden “de Commissie”.

Gelet op die wijziging bij artikel 2 van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 19 juli 2007, dient artikel 6, § 3, uit het ontwerp te worden weggelaten en dient in artikel 6, § 1, van het ontwerp ook in de Nederlandse tekst melding te worden gemaakt van artikel 8, § 4.

Artikel 10

8. In de Nederlandse tekst van het ontworpen artikel 7*bis*, § 1, 5°, wordt gewag gemaakt van de term “low gas”. Deze term verwijst vermoedelijk naar de Engelse term “low-grade gas”. Aangezien in de Franse tekst melding wordt gemaakt van de term “gaz de type pauvre” en deze vermoedelijk weergeeft wat de stellers van het ontwerp beogen, dient in de Nederlandse tekst melding te worden gemaakt van de term “laagcalorisch gas” in plaats van “low gas”.

Artikel 14

9. Luidens artikel 14 treedt het te nemen besluit in werking op de dag van zijn bekendmaking in het Belgisch Staatsblad.

Tenzij er een specifieke reden bestaat om af te wijken van de gewone regel inzake de inwerkingtreding van besluiten van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, bepaald bij artikel 33, tweede lid, van de bijzondere wet van 12 januari 1989, dient te worden afgezien van de onmiddellijke inwerkingtreding, teneinde eenieder een redelijke termijn te geven om kennis te nemen van de nieuwe regels.

---

[8] Besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 19 juli 2007 ‘houdende bepaling van de regels voor de toekenning en de intrekking van de vergunning voor groene levering, alsook van de nadere regels betreffende deze levering, en houdende wijziging van het besluit van 18 juli 2002 houdende de criteria en de procedure tot toekenning, hernieuwing, overdracht en intrekking van een leveringsvergunning voor elektriciteit’.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer T. CORTHAUT, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES P. LEMMENS

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 50.943/3
DU 28 FÉVRIER 2012

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

LE CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, troisième chambre, saisi par la Ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargée de l'Environnement, de l'Énergie, de la Politique de l'Eau, de la Rénovation urbaine, de la Lutte contre l'Incendie et l'Aide médicale urgente et du Logement, le 10 février 2012, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale 'modifiant l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2000 portant règlement de son fonctionnement et réglant la signature des actes du Gouvernement, 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 licence de fourniture d'électricité et l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 6 mai 2004 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence 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 licence de fourniture d'électricité', a donné l'avis suivant:

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*
* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté soumis pour avis vise à modifier les arrêtés suivants :

- l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2000 'portant règlement de son fonctionnement et réglant la signature des actes du Gouvernement' ;

- 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 licence de fourniture d'électricité' ;

- l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 6 mai 2004 'fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence 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 licence de fourniture d'électricité'.

Ces modifications visent avant tout à définir, dans les arrêtés précités du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002 et du 6 mai 2004, les critères d'octroi dont sont exonérés les demandeurs d'une licence de fourniture d'électricité ou de gaz dans la Région de Bruxelles-Capitale, lorsqu'ils sont déjà en possession d'une licence de fourniture d'électricité ou de gaz accordée, soit par l'autorité fédérale, soit dans une autre région, soit dans un autre État membre de l'Union européenne (articles 2 à 13 du projet). Le projet a également pour objet de modifier l'arrêté précité du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2000 afin que le Ministre qui a l'énergie dans ses attributions, soit compétent en matière d'octroi, de retrait, de cession et de renouvellement de licence de fourniture d'électricité ou de gaz (article 1er du projet).

3. La modification de l'arrêté précité du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2000 (article 1er du projet) trouve son fondement juridique dans

les articles 68, alinéa 1er, et 69 de la loi spéciale du 8 août 1980 ‘de réformes institutionnelles’, lus en combinaison avec l’article 36, § 1er, alinéa 1er, de la loi spéciale du 12 janvier 1989 ‘relative aux Institutions bruxelloises’.

Les articles 2 à 13 du projet tirent leur fondement juridique de l’article 21 de l’ordonnance du 19 juillet 2001 ‘relative à l’organisation du marché de l’électricité en Région de Bruxelles-Capitale’ et de l’article 15 de l’ordonnance du 1er avril 2004 ‘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’.

OBSERVATION GÉNÉRALE

4. Dans les arrêtés précités du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002 et du 6 mai 2004, toutes les références à l’« Espace économique européen » sont systématiquement remplacées par l’« Union européenne » [1] et dans les dispositions en projet également, il n’est fait mention que de l’« Union européenne » et non de l’« Espace économique européen » [2].

Même si l’article 21 de l’ordonnance du 19 juillet 2001 et l’article 15 de l’ordonnance du 1er avril 2004 font, eux aussi, exclusivement état de l’« Union européenne » et si les directives 2009/72/CE [3] et 2009/73/CE [4] n’ont pas encore été incorporées dans l’annexe IV de l’Accord EEE [5], on ne saurait en nier l’intérêt pour l’Espace économique européen [6]. Ainsi, ces directives sont d’ailleurs qualifiées dans le Journal de textes présentant de l’intérêt pour l’EEE et cette qualification figure dans la liste, tenue par l’Association européenne de libre-échange

[1] Voir les articles 3 et 9 du projet.

[2] Voir les articles 7*ter* en projet de l’arrêté du 18 juillet 2002 et l’article 7*bis* en projet de l’arrêté du 6 mai 2004.

[3] Directive 2009/72/CE du Parlement européen et du Conseil du 13 juillet 2009 ‘concernant des règles communes pour le marché intérieur de l’électricité et abrogeant la directive 2003/54/CE’.

[4] Directive 2009/73/CE du Parlement européen et du Conseil du 13 juillet 2009 ‘concernant des règles communes pour le marché intérieur du gaz naturel et abrogeant la directive 2003/55/CE’.

[5] Pour la version consolidée, voir http://www.efta.int/~/media/Documents/legal-texts/eea/the-eea-agreement/Annexes%20to%20the%20Agreement/annex4.pdf.

[6] Les directives 2003/54/CE et 2003/55/CE, respectivement abrogées par la directive 2009/72/CE et la directive 2009/73/CE précitées, avaient déjà été incorporées dans l’annexe IV de l’Accord EEE.

(AELE), des textes adoptés par l'Union européenne qui sont considérés comme présentant de l'intérêt pour l'EEE dans le Journal officiel ou par les experts de l'AELE.[7]

Son attention ayant été attirée sur ce point, le délégué a déclaré que les ordonnances précitées du 19 juillet 2001 et du 1er avril 2004 seront adaptées sur ce point lors de la modification de ces ordonnances dès que les régions seront compétentes en matière de tarifs de distribution. Le Conseil d'État estime que la circonstance que les ordonnances ne font pas encore mention de l'Espace économique européen, n'empêche pas d'en faire état dans les arrêtés du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, modifiés par le projet.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

Préambule

5. Conformément aux observations formulées concernant le fondement juridique de l'arrêté en projet (observation 3), deux alinéas nouveaux, seront insérés avant l'actuel premier alinéa, à savoir, un premier alinéa nouveau, qui fera référence aux articles 68, alinéa 1er, et 69 de la loi spéciale du 8 août 1980 et un deuxième alinéa nouveau, qui fera référence à l'article 36, § 1er, alinéa 1er, de la loi spéciale du 12 janvier 1989.

6. Dans l'alinéa du préambule faisant référence à l'avis du Conseil d'État, section de législation, il est d'usage de mentionner également le numéro (50.943/3) de cet avis.

Article 6

7. L'article 6, § 3, du projet vise à remplacer dans le texte néerlandais de l'article 8, § 4, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2002, les mots « de Dienst » par « Brugel ».

[7] « List of adopted Acquis marked EEA-relevant in the OJ or considered EEA-relevant by EFTA experts ». Voir http://www.efta.int/~/media/Documents/legal-texts/eea/other-legal-documents/list-eu-acquis-marked-or-considered-eea-relevant/weekly_list.ashx.

Il faut cependant faire remarquer que l'article 2 de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-capitale du 19 juillet 2007 [8], remplace les mots « le Service » par « la Commission ».

Eu égard à cette modification opérée par l'article 2 de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 19 juillet 2007, l'article 6, § 3, sera omis du projet et il sera également fait mention de l'article 8, § 4 dans le texte néerlandais de l'article 6, § 1er, du projet.

Article 10

8. Le texte néerlandais de l'article 7*bis*, § 1er, 5°, en projet, fait usage du terme « low gas ». Cette expression fait probablement référence à l'anglais « low-grade gas ». Puisque le texte français utilise le vocable « gaz de type pauvre » et que celui-ci traduit vraisemblablement l'idée des auteurs du projet, le texte néerlandais utilisera le terme « laagcalorisch gas » au lieu de « low gas ».

Article 14

9. Aux termes de l'article 14, l'arrêté envisagé entre en vigueur le jour de sa publication au Moniteur belge.

À moins qu'un motif particulier ne justifie de déroger à la règle habituelle d'entrée en vigueur des arrêtés du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, fixée par l'article 33, alinéa 2, de la loi spéciale du 12 janvier 1989, il y a lieu de renoncer à l'entrée en vigueur immédiate afin de permettre à chacun de disposer d'un délai raisonnable pour prendre connaissance des nouvelles règles.

---

[8] Arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 19 juillet 2007 'précisant les modalités d'octroi et de retrait de la licence de fourniture verte, ainsi que les modalités relatives à cette fourniture, et modifiant l'arrêté du 18 juillet 2002 fixant les critères et la procédure d'octroi, de renouvellement, de cession et de retrait d'une licence de fourniture d'électricité'.

La chambre était composée de

Messieurs	P. LEMMENS,	président de chambre,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	conseillers d'État,
	J. VELAERS,	assesseur de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	greffier.

Le rapport a été présenté par Monsieur T. CORTHAUT, auditeur adjoint.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de Monsieur B. SEUTIN.

LE GREFFIER LE PRÉSIDENT

G. VERBERCKMOES P. LEMMENS