



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 52.305/3
van 30 oktober 2012

avis 52.305/3
du 30 octobre 2012

over

sur

een ontwerp van ministerieel
besluit 'over het beroep op de
aanbestedingsprocedure
krachtens artikel 5, § 2, van de
wet van 29 april 1999
betreffende de organisatie van
de elektriciteitsmarkt'

un projet d'arrêté ministeriel
'portant sur le recours à la
procédure d'appel d'offres en
application de l'article 5, § 2,
de la loi du 29 avril 1999
relative à l'organisation du
marché de l'électricité'

Op 26 oktober 2012 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Staatssecretaris voor Energie verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit 'over het beroep op de aanbestedingsprocedure krachtens artikel 5, § 2, van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt'.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 30 oktober 2012. De kamer was samengesteld uit Jan SMETS, staatsraad, voorzitter, Bruno SEUTIN en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Bruno SEUTIN, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 30 oktober 2012.

*

Le 26 octobre 2012, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Secrétaire d'État à l'Énergie à communiquer un avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté ministériel 'portant sur le recours à la procédure d'appel d'offres en application de l'article 5, § 2, de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité'.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 30 octobre 2012. La chambre était composée de Jan SMETS, conseiller d'État, président, Bruno SEUTIN et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Tim CORTHAUT, auditeur adjoint.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Bruno SEUTIN, conseiller d'état.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 30 octobre 2012.

*

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 dit geval wordt, in strijd met die bepaling, in de adviesaanvraag zelf geen uitdrukkelijke verantwoording gegeven voor het verzoek om spoedbehandeling. Wel wordt het spoedeisende karakter van de adviesaanvraag in de aanhef gemotiveerd als volgt:

“Gelet op de dringende noodzaak om nu gebruik te maken van de aanbestedingsprocedure om de ernstige bedreigingen voor de bevoorradingszekerheid tegen te gaan, in het bijzonder tijdens piekverbruik (Zie Gez. Wathelet Plan voor Elektriciteit genoemd "Het Belgische elektriciteitssysteem op een tweesprong: een nieuwe energiepolitiek om de overgang te doen slagen", blz. 10, [http: / /wathelet.belgium.be / wpcontent/ uploads/2012 /07/Plan- Wathelet-Elektriciteit.pdf](http://wathelet.belgium.be/wpcontent/uploads/2012/07/Plan-Wathelet-Elektriciteit.pdf));”.

De adviesaanvrager wordt verzocht om zich in de toekomst te conformeren aan het bepaalde in het genoemde artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State en om bijgevolg de reden van de spoedeisendheid ook in de adviesaanvraag te vermelden.

BEVOEGDHEID VAN DE AFDELING WETGEVING

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe de noodzaak vast te stellen om, met het oog op het vrijwaren van de bevoorradingszekerheid, een beroep te doen op de procedure van offerteaanvraag voor de bouw van nieuwe installaties.

Een dergelijk besluit houdt enkel een feitelijke beoordeling in en heeft een louter individuele strekking. Het ontworpen besluit mist bijgevolg het algemene karakter dat vereist is opdat het zou kunnen worden aangemerkt als een reglementair besluit in de zin van artikel 3, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State.

De Raad van State, afdeling Wetgeving, is derhalve niet bevoegd om over het ontwerp advies te geven.

*

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, la demande d'avis même, en violation de cette disposition, ne fournit pas de motivation explicite de l'urgence. Le caractère urgent de la demande d'avis est néanmoins motivé dans le préambule comme suit :

« Vu la nécessité impérieuse de recourir dès à présent à la procédure d'appel d'offres afin de parer aux menaces sérieuses qui pèsent sur la sécurité d'approvisionnement, et plus particulièrement lors des pics de consommation (Voy. Plan Wathelet pour l'Electricité intitulé 'Le Système électrique belge à la croisée des chemins : une nouvelle politique énergétique pour réussir la transition', p. 10 <http://wathelet.belgium.be/wp-content/uploads/2012/07/Plan-Wathelet-pour-lélectricité.pdf>); ».

Le demandeur d'avis est prié de se conformer à l'avenir à la disposition de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2/, précité, des lois coordonnées sur le Conseil d'État et, par conséquent, d'indiquer la motivation de l'urgence également dans la demande d'avis.

COMPÉTENCE DE LA SECTION DE LÉGISLATION

2. Le projet d'arrêté soumis pour avis a pour objet de constater la nécessité de recourir à la procédure d'appel d'offres pour l'établissement de nouvelles installations en vue de garantir la sécurité d'approvisionnement.

Un tel arrêté implique uniquement une appréciation de fait et a une portée purement individuelle. L'arrêté en projet est par conséquent dépourvu du caractère général requis pour pouvoir être considéré comme un arrêté réglementaire au sens de l'article 3, § 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État.

Le Conseil d'État, section de législation, n'est donc pas compétent pour connaître de la demande d'avis.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Jan SMETS