



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 60.525/3
van 27 december 2016

avis 60.525/3
du 27 décembre 2016

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
16 juli 2002 betreffende de
instelling van mechanismen
voor de bevordering van
elektriciteit opgewekt uit
hernieuwbare energiebronnen'

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
16 juillet 2002 relatif à
l'établissement de mécanismes
visant la promotion de
l'électricité produite à partir
des sources d'énergie
renouvelables'

Op 24 november 2016 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Energie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 16 juli 2002 betreffende de instelling van mechanismen voor de bevordering van elektriciteit opgewekt uit hernieuwbare energiebronnen’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 20 december 2016. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Johan PUT en Bruno PEETERS, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jo BAERT, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 27 december 2016.

*

Le 24 novembre 2016, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre de l'Énergie à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal ‘modifiant l'arrêté royal du 16 juillet 2002 relatif à l'établissement de mécanismes visant la promotion de l'électricité produite à partir des sources d'énergie renouvelables’.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 20 décembre 2016. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jan SMETS et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, Johan PUT et Bruno PEETERS, assesseurs, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Tim CORTHAUT, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Jo BAERT, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 27 décembre 2016.

*

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 VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot het aanpassen van de voorwaarden waaronder steun wordt verleend aan offshorewindmolenparken, in het licht van de wijziging van artikel 7 van de wet van 29 april 1999 ‘betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt’ (hierna: Elektriciteitswet) bij de wet van 21 juli 2016.¹ Daartoe wordt het koninklijk besluit van 16 juli 2002 ‘betreffende de instelling van mechanismen voor de bevordering van elektriciteit opgewekt uit hernieuwbare energiebronnen’ gewijzigd.

ALGEMENE OPMERKINGEN

3. Over een eerdere versie van het ontwerp heeft de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 29 augustus 2016 advies 59.834/1/V verstrekt. Het thans om advies voorgelegde ontwerp is een bijgewerkte versie ervan. De bijwerkingen hebben betrekking op opmerkingen geformuleerd in advies 59.834/1/V en op de opmerkingen van de Europese Commissie over het ontwerp in het kader van de staatssteuncontrole.

Behoudens in geval van wijziging van de juridische context, verleent de Raad van State in de regel geen nieuw advies over bepalingen die reeds eerder zijn onderzocht of die zijn gewijzigd ten gevolge van in eerdere adviezen gemaakte opmerkingen. Met betrekking tot die bepalingen wordt verwezen naar het voormelde advies.

Het onderzoek van het ontwerp is dan ook beperkt tot de aspecten ervan die nieuw zijn.

4. Het ontwerp bevat een specifieke regeling voor de inwerkingtreding van het nemen besluit met het oog op de beslissing van de Europese Commissie inzake staatssteun (zie artikel 10 van het ontwerp). Vermits de Commissie ter zake intussen een eindbeslissing heeft genomen en de regeling op grond van artikel 107, lid 3, c), van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie (VWEU) verenigbaar met de interne markt heeft verklaard,² is er

¹ Wet van 21 juli 2016 ‘tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt wat betreft de wijziging van het systeem voor de toekenning van groenestroomcertificaten voor elektriciteit geproduceerd overeenkomstig artikel 6, de financiering van de onderzeese kabel en de productieafwijking’.

² Besluit van de Europese Commissie van 8 december 2016 over “State Aid SA.45867 (2016/N) – Belgium: The Belgian federal regime governing renewable energy certificates and aid to the Rental and Norther wind farm project” (“C(2016) 8426 final”).

geen nood aan een dergelijke regeling. Artikel 10 van het ontwerp dient dan ook te worden weggelaten.³

RECHTSGROND

5. Voor het ontworpen besluit wordt terecht rechtsgrond gezocht in artikel 7, § 1, eerste lid, 1°, van de Elektriciteitswet.⁴

VORMVEREISTEN

6. In de aanhef moet melding worden gemaakt van het vervullen van de plicht tot aanmelding overeenkomstig artikel 108, lid 3, van het VWEU en van de eindbeslissing van de Europese Commissie ter zake.

7. In verband met het ontwerp was op 14 december 2016 een overleg gepland tussen de federale overheid en de gewesten.

Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van het voornoemde overleg nog wijzigingen zou ondergaan, moeten de gewijzigde of toegevoegde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, aan de afdeling Wetgeving worden voorgelegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 8

8. In het ontworpen artikel 14, § 1^{sexies}, tweede lid, van het koninklijk besluit van 16 juli 2002 wordt verwezen naar “paragraaf 1^{quinqies}/1”. Die verwijzing is te preciseren als een verwijzing naar het tweede lid van die paragraaf. In het geval bedoeld in het ontworpen artikel 14, 1^{quinqies}/1, eerste lid, bedraagt de minimumprijs⁵ immers steeds 0 euro, zodat een aanpassing “[m]et het oog op de correcte toepassing van paragraaf 1^{quinqies}/1” slechts aan de orde is wanneer de termijn bedoeld in het tweede lid (“[d]e minimumprijs (...) is slechts van toepassing gedurende de eerste 288 kwarturen, in hetzelfde kalenderjaar”) verstreken is.

*

³ Zoals die bepaling is geformuleerd, kan ze overigens niet worden aanvaard. Ze bevat immers een delegatie aan de Algemene Directie Energie van de FOD Economie, KMO, Middenstand en Energie om het te nemen koninklijk besluit in werking te stellen.

⁴ De wetshistoriek van die bepaling moet echter worden aangevuld met de wet van 21 juli 2016, zeker omdat de ontworpen regeling uitvoering geeft aan die wijziging.

⁵ In de Nederlandse tekst van het ontwerp worden de termen ‘minimumprijs’ en ‘minimumaankoopprijs’ door elkaar gebruikt, wat dient te worden verholpen.

1. 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 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 DU PROJET

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet d'adapter les conditions en matière d'aide octroyée aux parcs éoliens *offshore*, à la lumière de la modification de l'article 7 de la loi du 29 avril 1999 'relative à l'organisation du marché de l'électricité' (ci-après : la loi sur l'électricité) par la loi du 21 juillet 2016¹. À cette fin, il modifie l'arrêté royal du 16 juillet 2002 'relatif à l'établissement de mécanismes visant la promotion de l'électricité produite à partir des sources d'énergie renouvelables'.

OBSERVATIONS GÉNÉRALES

3. Le Conseil d'État, section de législation, a donné, le 29 août 2016, l'avis 59.834/1/V sur une version antérieure du projet. Le projet présentement soumis pour avis est une version actualisée. Les mises à jour se rapportent aux observations formulées dans l'avis 59.834/1/V et aux observations formulées sur le projet par la Commission européenne dans le cadre du contrôle des aides d'État.

Sauf en cas de modification du contexte juridique, le Conseil d'État ne donne en principe pas de nouvel avis sur des dispositions qui ont déjà été examinées précédemment ou qui ont été modifiées à la suite d'observations formulées dans des avis précédents. En ce qui concerne ces dispositions, on se reportera à l'avis précité.

L'examen du projet est dès lors limité aux aspects qui sont nouveaux.

¹ Loi du 21 juillet 2016 'modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité en ce qui concerne la modification du mécanisme en vue de l'octroi de certificats verts pour l'électricité produite conformément à l'article 6, le financement du câble sous-marin et l'écart de production'.

4. Le projet contient un régime spécifique d'entrée en vigueur de l'arrêté envisagé en vue de la décision de la Commission européenne en matière d'aides d'État (voir l'article 10 du projet). Étant donné qu'entre-temps, la Commission a pris une décision finale en la matière et qu'elle a déclaré le dispositif compatible avec le marché intérieur en vertu de l'article 107, paragraphe 3, c), du Traité sur le fonctionnement de l'Union européenne (TFUE) ², un tel régime n'est pas nécessaire. L'article 10 du projet devra dès lors être omis ³.

FONDEMENT JURIDIQUE

5. C'est à juste titre que le fondement juridique de l'arrêté en projet est recherché dans l'article 7, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, de la loi sur l'électricité ⁴.

FORMALITÉS

6. On fera mention, dans le préambule, du respect de l'obligation de notification conformément à l'article 108, paragraphe 3, du TFUE ainsi que de la décision finale de la Commission européenne en la matière.

7. Une concertation concernant le projet était prévue le 14 décembre 2016 entre l'autorité fédérale et les régions.

Si la concertation précitée devait encore donner lieu à des modifications du texte soumis au Conseil d'État, les dispositions modifiées ou ajoutées devraient être soumises à la section de législation, conformément à la prescription de l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État.

EXAMEN DU TEXTE

Article 8

8. L'article 14, § 1^{er}*sexies*, alinéa 2, en projet, de l'arrêté royal du 16 juillet 2002 fait référence au « paragraphe 1^{er}*quinquies*/1 ». On précisera cette référence dans le sens d'une référence à l'alinéa 2 de ce paragraphe. En effet, dans le cas visé à l'article 14, 1^{er}*quinquies*/1, alinéa 1^{er}, en projet, le prix minimal ⁵ s'élève toujours à 0 euro, si bien qu'il ne peut être question

² Décision de la Commission européenne du 8 décembre 2016 concernant « State Aid SA.45867 (2016/N) – Belgium: The Belgian federal regime governing renewable energy certificates and aid to the Rental and Northern wind farm project » (« C(2016) 8426 final »).

³ Au demeurant, cette disposition ne peut être admise dans sa version actuelle. Elle habilite en effet la Direction générale de l'Énergie du SPF Économie, PME, Classes Moyennes et Énergie à mettre en vigueur l'arrêté royal envisagé.

⁴ L'historique de cette disposition devra toutefois être complété par la loi du 21 juillet 2016, d'autant plus que les règles en projet mettent cette modification en oeuvre.

⁵ Dans le texte néerlandais du projet, les termes 'minimumprij' et 'minimumaankooprij' sont utilisés indifféremment; il s'impose d'y remédier.

d'une adaptation « [a]ux fins de l'application correcte du paragraphe 1^{er} *quinquies*/1 » qu'à l'expiration du délai visé à l'alinéa 2 (« [le] prix minimal (...) n'est applicable qu'aux premiers 288 quart[s] d'heure (...), au cours de la même année civile »).

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Jo BAERT