



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 64.339/3
van 5 oktober 2018

avis 64.339/3
du 5 octobre 2018

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'houdende
beschermingsmaatregelen in
geval van crisis op 's lands
elektriciteitsbevoorrading'

un projet d'arrêté royal 'portant
des mesures de sauvegarde en
cas de crise
d'approvisionnement en
électricité du pays'

Op 28 september 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Energie verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'houdende beschermingsmaatregelen in geval van crisis op 's lands elektriciteitsbevoorrading'.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 4 oktober 2018. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Peter SOURBRON, staatsraden, en Astrid TRUYENS, 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 Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 5 oktober 2018.

*

Le 28 septembre 2018, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre de l'Énergie à communiquer un avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal 'portant des mesures de sauvegarde en cas de crise d'approvisionnement en électricité du pays'.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 4 octobre 2018. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Peter SOURBRON, conseillers d'État, et Astrid TRUYENS, 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 Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 5 octobre 2018.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot het nemen van een beschermingsmaatregel in geval van een plotse crisis op de elektriciteitsmarkt, teneinde een dreigend tekort in de elektriciteitsbevoorrading op te vangen.

Artikel 1 van het ontwerp voorziet in de heropstart en het opnieuw op de markt brengen van de gascentrale met open cyclus van Vilvoorde met een capaciteit van 265 MW, geëxploiteerd door de naamloze vennootschap EM Generation Brussels, met het oog op de bevoorrading inzake elektriciteit tijdens de periode van 15 oktober 2018 tot 30 april 2019.¹

Artikel 2 bepaalt dat, in afwijking van artikel 4bis, § 1, derde lid, van de wet van 29 april 1999 ‘betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt’, een eventuele buitenmarktstelling van die centrale wordt geschorst tijdens de periode van 15 oktober 2018 tot 30 april 2019, zodat die kan terugkeren naar de markt.

Artikel 3 machtigt de netbeheerder om af te wijken van het technisch reglement, en met name van de artikelen betreffende de ingebruikname van productie-eenheden en hun apparatuur, met het oog op het opnieuw op de markt brengen van de betrokken centrale.

Bij artikel 4 wordt aan de minister bevoegd voor energie opgedragen om kennisgeving te doen van de voormelde maatregelen aan de Europese Commissie en aan de andere lidstaten van de Europese Unie.

Luidens artikel 5 treedt het aan te nemen besluit in werking op de datum van bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

BEVOEGDHEID VAN DE RAAD VAN STATE

2. De artikelen 1 en 2 van het ontwerp hebben enkel betrekking op de erin vermelde productiecentrale en kunnen dan ook niet worden beschouwd als bepalingen met een reglementair karakter.²

¹ Op de vraag of het gaat om een loutere mogelijkheid (veeleer dan een verplichting) voor de exploitant om terug te keren naar de markt en of die mogelijkheid beperkt is in de tijd, antwoordde de gemachtigde het volgende: “La portée de l’arrêté royal est de permettre un retour anticipé dans le marché. Le retour sur le marché vaut pour une durée indéterminée. Si l’exploitant veut en ressortir, il devra le notifier selon l’article 4, § 1^{er}bis.”

² Zie: J. SALMON, J. JAUMOTTE en E. THIBAUT, *Le Conseil d’État de Belgique*, Brussel, Bruylant, 2012, 199-205; M. VAN DAMME en B. DE SUTTER, *Raad van State. Afdeling Wetgeving*, Brugge, die Keure, 2013, 111-112.

Dat is ook het geval voor artikel 3 van het ontwerp. Bij die bepaling wordt immers een individuele beslissingsbevoegdheid³ die de Koning ontleent aan artikel 32 van de wet van 29 april 1999, gedelegeerd aan de netbeheerder. Een dergelijke delegatie van individuele beslissingsbevoegdheid heeft geen reglementair karakter.⁴

Ten slotte kan ook artikel 4 van het ontwerp, waarbij de minister bevoegd voor energie de opdracht krijgt om een welbepaalde handeling te stellen, niet als een bepaling met een reglementair karakter worden beschouwd.

De conclusie is dat de Raad van State niet bevoegd is om advies te geven over het ontworpen besluit.⁵

*

³ De in de ontworpen bepaling vermelde afwijkingsmogelijkheden van het “technisch reglement” (lees: van het koninklijk besluit van 19 december 2002 ‘houdende een technisch reglement voor het beheer van het transmissienet van elektriciteit en de toegang ertoe’) zijn immers beperkt tot die ene centrale.

⁴ Dat zou anders zijn voor reglementaire bepalingen met een algemene draagwijdte die de Koning op grond van die wetsbepaling zou uitvaardigen.

⁵ Die bevinding geldt ook voor andere centrales waarvoor dezelfde maatregelen zouden worden getroffen.

PORTÉE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de prendre une mesure de sauvegarde en cas de crise soudaine sur le marché de l'électricité, afin de faire face à un risque de pénurie d'approvisionnement en électricité.

L'article 1^{er} du projet prévoit le redémarrage et la remise sur le marché de la centrale à gaz à cycle ouvert d'une capacité installée de 265 MW située à Vilvorde, exploitée par la société anonyme EM Generation Brussels, aux fins d'approvisionnement en électricité pendant la période du 15 octobre 2018 au 30 avril 2019 ¹.

L'article 2 énonce que, par dérogation à l'article 4bis, § 1^{er}, alinéa 3, de la loi du 29 avril 1999 'relative à l'organisation du marché de l'électricité', la mise hors marché éventuelle de cette centrale est suspendue pendant la période du 15 octobre 2018 au 30 avril 2019, aux fins d'autoriser celle-ci à effectuer son retour sur le marché.

L'article 3 autorise le gestionnaire du réseau à déroger au règlement technique, et notamment aux articles relatifs à la mise en service d'unités de production et de leurs équipements, en vue de remettre sur le marché la centrale concernée.

L'article 4 charge le ministre qui a l'énergie dans ses attributions de notifier les mesures précitées à la Commission européenne et aux autres États membres de l'Union européenne.

Selon l'article 5, l'arrêté envisagé entre en vigueur le jour de sa publication au Moniteur belge.

COMPÉTENCE DU CONSEIL D'ÉTAT

2. Les articles 1^{er} et 2 du projet ne concernent que la centrale de production qui y est mentionnée et ne peuvent dès lors pas être considérés comme des dispositions ayant un caractère réglementaire ².

¹ À la question de savoir s'il s'agit d'une simple possibilité (plutôt que d'une obligation) pour l'exploitant d'effectuer un retour sur le marché et si cette possibilité est limitée dans le temps, le délégué a répondu ce qui suit : « La portée de l'arrêté royal est de permettre un retour anticipé dans le marché. Le retour sur le marché vaut pour une durée indéterminée. Si l'exploitant veut en ressortir, il devra le notifier selon l'article 4, § 1^{er}bis ».

² Voir : J. SALMON, J. JAUMOTTE et E. THIBAUT, *Le Conseil d'État de Belgique*, Bruxelles, Bruylant, 2012, pp. 199-205; M. VAN DAMME et B. DE SUTTER, *Raad van State. Afdeling Wetgeving*, Bruges, die Keure, 2013, pp. 111-112.

Tel est également le cas de l'article 3 du projet. En effet, cette disposition délègue au gestionnaire du réseau un pouvoir de décision individuel ³ que le Roi tire de l'article 32 de la loi du 29 avril 1999. Pareille délégation de pouvoir de décision individuel n'a pas de caractère réglementaire ⁴.

Enfin, l'article 4 du projet, qui charge le ministre qui a l'énergie dans ses attributions d'accomplir un acte bien déterminé, ne peut pas non plus être considéré comme une disposition ayant un caractère réglementaire.

En conclusion, le Conseil d'État n'est pas compétent pour donner un avis sur l'arrêté en projet ⁵.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Astrid TRUYENS

Jo BAERT

³ En effet, les possibilités de dérogation au « règlement technique » (lire : à l'arrêté royal du 19 décembre 2002 'établissant un règlement technique pour la gestion du réseau de transport de l'électricité et l'accès à celui-ci'), mentionnées dans la disposition en projet, sont limitées à cette seule centrale.

⁴ Il en irait autrement des dispositions réglementaires ayant une portée générale que le Roi édicterait sur la base de cette disposition légale.

⁵ Cette conclusion s'applique également à d'autres centrales pour lesquelles les mêmes mesures seraient prises.