



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 69.246/3
van 12 mei 2021

avis 69.246/3
du 12 mai 2021

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van de
artikelen 2, 236, 259, 261, 262
en 375 van het koninklijk
besluit van 22 april 2019
houdende een technisch
reglement voor het beheer van
het transmissienet van
elektriciteit en de toegang
ertoe'

un projet d'arrêté royal
'modifiant les articles 2, 236,
259, 261, 262 et 375 de l'arrêté
royal du 22 avril 2019
établissant un règlement
technique pour la gestion du
réseau de transport de
l'électricité et l'accès à
celui-ci'

Op 14 april 2021 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 de artikelen 2, 236, 259, 261, 262 en 375 van het koninklijk besluit van 22 april 2019 houdende een technisch reglement voor het beheer van het transmissienet van elektriciteit en de toegang ertoe’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 4 mei 2021. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, 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 12 mei 2021.

*

Le 14 avril 2021, 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 les articles 2, 236, 259, 261, 262 et 375 de l'arrêté royal du 22 avril 2019 établissant un règlement technique pour la gestion du réseau de transport de l'électricité et l'accès à celui-ci’.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 4 mai 2021. La chambre était composée de Wilfried VAN VAERENBERGH, président de chambre, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Koen MUYLLE, conseillers d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, et Annemie GOOSSENS, 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 12 mai 2021.

*

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 voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot de wijziging van een aantal bepalingen van het koninklijk besluit van 22 april 2019 ‘houdende een technisch reglement voor het beheer van het transmissienet van elektriciteit en de toegang ertoe’ (hierna: het technisch reglement) met betrekking tot de tenuitvoerlegging van verordening (EU) 2017/2196¹ (hierna: de Europese netwerkcode E&R), die voorschriften bevat voor het beheer en het herstel van het elektriciteitsnet in geval van nood- of black-outtoestanden.

Artikel 1 van het ontwerp voegt een definitie van “referentiewaarde” toe aan artikel 2, § 1, van het technisch reglement.

Artikel 3 van het ontwerp strekt tot de vervanging van artikel 259 van het technisch reglement en legt de procedure vast voor de goedkeuring door de minister bevoegd voor energie van de voorstellen die de transmissienetbeheerder moet maken overeenkomstig artikel 4, lid 2, onder c)², d)³ en g)⁴, van de Europese netwerkcode E&R.

Artikel 4 van het ontwerp strekt tot de wijziging van artikel 261 van het technisch reglement. De vervanging van paragraaf 2 van dat artikel verplicht bestaande productie-eenheden met een maximaal actief vermogen groter dan of gelijk aan 25 MW om technisch in staat te zijn om op het eerste verzoek van de transmissienetbeheerder de levering van actief en reactief vermogen met het net in te stellen volgens een referentiewaarde bepaald door de transmissienetbeheerder. Het systeembeschermingsplan wordt bovendien deel van het aansluitings- of toegangscontract. Daarnaast wordt paragraaf 6 gewijzigd, waarbij enerzijds de verwijzing naar de alarmcentrales in de opsomming van prioritaire koppelingen wordt geactualiseerd en anderzijds de procedure wordt omschreven voor de totstandkoming van de concrete en nominatieve lijst van prioritaire koppelingen.

¹ Verordening (EU) 2017/2196 van de Commissie van 24 november 2017 ‘tot vaststelling van een netcode voor de noodtoestand en het herstel van het elektriciteitsnet’.

² Namelijk inzake de lijst van significante netgebruikers (SNG’s) die verantwoordelijk zijn voor de toepassing op hun installaties van de maatregelen die voortvloeien uit de verplichte eisen bedoeld in verordeningen (EU) 2016/631, (EU) 2016/1388 en (EU) 2016/1447 en/of nationale wetgeving, en een lijst van door die SNG’s toe te passen maatregelen zoals bepaald door de transmissiesysteembeheerders (TSB’s) in artikel 11, lid 4, onder c), en artikel 23, lid 4, onder c), van de Europese netwerkcode E&R.

³ Namelijk inzake de lijst van in artikel 11, lid 4, onder d), en artikel 23, lid 4, onder d), van de Europese netwerkcode E&R bedoelde significante netgebruikers met hoge prioriteit of de beginselen die voor de vaststelling daarvan worden toegepast, en de voorwaarden voor het ontkoppelen en reactiveren van netgebruikers met hoge prioriteit, tenzij dit door de nationale wetgeving van lidstaten is bepaald.

⁴ Namelijk inzake het testplan, overeenkomstig artikel 43, lid 2, van de Europese netwerkcode E&R.

Artikel 5 van het ontwerp vervangt artikel 262, § 1, van het technisch reglement, dat betrekking heeft op de totstandkoming en de tenuitvoerlegging van het herstelplan. Omwille van de consistentie wordt ook artikel 236, § 1, van het technisch reglement over de coördinatie tussen de transmissienetbeheerder en de beheerders van distributienetten en gesloten industriële netten en gesloten distributienetten (CDS) gewijzigd (artikel 2 van het ontwerp).

Artikel 6 van het ontwerp corrigeert een foute kruisverwijzing in artikel 375 van het technisch reglement.

RECHTSGROND

3. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 11, eerste lid, van de wet van 29 april 1999 ‘betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt’ op basis waarvan de Koning het technisch reglement kan vaststellen. De uitvoering van de Europese netwerkcode E&R en de vaststelling van het systeembeschermingsplan, het herstelplan en het testplan, worden weliswaar niet uitdrukkelijk opgesomd in artikel 11, tweede lid, van dezelfde wet, maar in punt 2° van de enuntiatieve opsomming in dat tweede lid wordt gewag gemaakt van “de operationele regels waaraan de netbeheerder onderworpen is bij zijn technisch beheer van de elektriciteitsstromen en bij de maatregelen die hij dient te treffen om het hoofd te bieden aan problemen van overbelasting, technische mankementen en defecten van productie-eenheden”, wat aansluit bij de inhoud van de ontworpen wijzigingen. Het beheer van noodsituaties kan bovendien worden beschouwd als een element van het “beheer van het transmissienet” in de zin van het eerste lid.

4.1. De Raad van State heeft op 6 mei 2021 advies 69.159/3 gegeven over een voorontwerp van wet⁵ dat onder meer beoogt om artikel 11 van de wet van 29 april 1999 grondig te wijzigen, waarbij – om tegemoet te komen aan een recent arrest van het Hof van Justitie⁶ – het technisch reglement zal worden opgesplitst in een door de Koning te nemen technisch reglement en een door de regulator vast te stellen gedragscode.

Volgens het ontworpen artikel 11, tweede lid, 9°, van de wet van 29 april 1999 zal het ook dan aan de Koning zijn om de bepalingen vast te stellen inzake voorafgaande goedkeuring van het systeembeschermingsplan, het herstelplan en het testplan, alsook de elementen die deze plannen moeten bevatten onverminderd de elementen daarin op te nemen met toepassing van de Europese netwerkcode E&R. Deze plannen bevatten onder meer de methodologie voor de dimensionering van de behoeften aan systeembeschermingsdiensten en hersteldiensten, alsmede deze voor de bepaling van de middelen om aan deze behoeften te voldoen.

⁵ Voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot wijziging van de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige produkten en andere door middel van leidingen’, inzonderheid artikel 6 van dat voorontwerp.

⁶ HvJ 3 december 2020, *Commissie t. België*, C-767/19, ECLI:EU:C:2020:984.

4.2. Ook de aldus aangepaste bevoegdheidstoewijzing aan de Koning lijkt principieel in lijn met het EU-recht, nu artikel 4, lid 3, van de Europese netwerkcode E&R het uitdrukkelijk mogelijk maakt dat de lidstaten een andere bevoegde autoriteit dan de regulator aanwijzen voor de goedkeuring van de voorstellen van de netbeheerder bedoeld in artikel 4, lid 2, onder a) tot d) en g), van de Europese netwerkcode E&R.⁷ Toch moet bij twee bepalingen van het ontwerp een voorbehoud worden gemaakt, omdat ze interfereren met de exclusieve bevoegdheden van de commissie voor de regulering van de elektriciteit en het gas (hierna: CREG) om de voorwaarden inzake de aansluiting op en de toegang tot het net te bepalen, overeenkomstig artikel 59, lid 7, onder a), van richtlijn (EU) 2019/944.⁸

In de eerste plaats moet worden gewezen op het ontworpen artikel 261, § 2, tweede lid, van het technisch reglement (artikel 4 van het ontwerp), dat voorschrijft dat het systeembeschermingsplan moet worden opgenomen in het aansluitingscontract, toegangscontract of iedere andere overeenkomst gesloten met de transmissienetbeheerder. Hoewel die bepaling uiteraard erop gericht is om de tenuitvoerlegging van de Europese netwerkcode E&R te faciliteren door die ook contractueel te verankeren, moet worden vastgesteld dat op die manier ook een voorwaarde voor de toegang tot het net wordt geformuleerd.

Ten tweede heeft artikel 6 van het ontwerp, dat strekt tot wijziging van artikel 375 van het technisch reglement, betrekking op een bepaling over de toegang tot het net, waarvan de Raad van State reeds heeft vastgesteld dat de Koning er niet meer voor bevoegd is. Zo oordeelde de Raad over een recent ontwerp dat de toegangsregels in het technisch reglement beoogde aan te scherpen met het oog op de implementatie van het capaciteitsvergoedingsmechanisme, en dat eveneens artikel 375 zou wijzigen, als volgt:

“3.3. Het merendeel van de in het ontwerp vervatte wijzigingen kunnen worden betrokken op aangelegenheden die, zoals in voornoemd arrest wordt uitgelegd, binnen de exclusieve bevoegdheid van de CREG vallen. Voor het aannemen van het voorliggende ontwerpbesluit kan dan ook door de Koning niet langer een beroep worden gedaan op artikel 11 van de Elektriciteitswet zonder daarbij in strijd te handelen met (het thans geldende) artikel 59, lid 7, van richtlijn (EU) 2019/944. Aangezien echter ook de CREG niet gemachtigd is om rechtstreeks met toepassing van die richtlijn verplichtingen op te leggen aan particulieren in weerwil van strijdige bepalingen van nationaal recht,⁹ moet worden geconcludeerd dat eerst artikel 11 van de Elektriciteitswet in overeenstemming moet worden gebracht met de richtlijn, alvorens de ontworpen wijzigingen door de in overeenstemming met de richtlijn bevoegde regelgever kunnen worden tot stand gebracht.

⁷ Zie daarover al eerder adv.RvS 64.737/3 van 26 november 2018 over een ontwerp dat heeft geleid tot het koninklijk besluit van 12 december 2018 ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 19 december 2002 houdende een technisch reglement voor het beheer van het transmissienet van elektriciteit en de toegang ertoe om de goedkeuring vast te leggen van de beschermingsplannen en de herstelplannen alsook van de punten c), d) en g) van artikel 4, lid 2, van Verordening (EU) 2017/2196 van 24 november 2017 tot vaststelling van een netcode voor de noodtoestand en het herstel van het elektriciteitsnet’.

⁸ Richtlijn (EU) 2019/944 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 ‘betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor elektriciteit en tot wijziging van Richtlijn 2012/27/EU’.

⁹ Voetnoot 6 van het aangehaalde advies: HvJ 24 juni 2019, *Popławski*, C-573/17, ECLI:EU:C:2019:530, punten 59-67.

3.4. De gemachtigde stelde dienaangaande nog het volgende:

‘Het voorontwerp van wet dat tegemoetkomt aan arrest HvJ 3 december 2020, Commissie t. België, C-767/19, ECLI:EU:C:2020:984 werd op 1 april laatsleden in de rol van de afdeling wetgeving ingeschreven met als rolnummer 69.159.^[10] Zodra het wetsontwerp aangenomen is zal het hele koninklijk besluit van 22 april 2019 herzien moeten worden. Het voorontwerp voorziet daarvoor een overgangstermijn tot de eerste dag van de twaalfde maand na die waarin ze is gepubliceerd in het Staatsblad, een termijn die door de Koning op voorstel van de CREG kan ingekort worden. In afwachting daarvan blijft het KB van 22 april 2019 gelden, en vandaar ook de voorgestelde wijziging van dat KB.’

3.5. Of met het aangehaalde voorontwerp van wet wel degelijk wordt tegemoetgekomen aan het voornoemde arrest, zal te gepasten tijde worden beoordeeld naar aanleiding van het onderzoek ervan. In elk geval dient de Raad van State, afdeling Wetgeving, thans te oordelen dat het voorliggende ontworpen besluit op grond van het huidige artikel 11 van de Elektriciteitswet niet door de Koning op een met het Europese recht conforme wijze kan worden genomen. Het ontwerp kan dan ook in de huidige stand van de wetgeving geen doorgang vinden. Om die reden ziet de afdeling Wetgeving af van een nader onderzoek ervan”^[11]

4.3. In het voormelde advies 69.159/3^[12] stelde de Raad van State voor om dat hiaat te vullen, door – in afwachting van de inwerkingtreding van het al aangehaalde nieuwe artikel 11 van de wet van 29 april 1999 – de CREG te machtigen om wijzigingen aan te brengen in de bepalingen van het technisch reglement, althans binnen de bevoegdheden die ze als regulator heeft overeenkomstig het Europees recht. Een dergelijke machtiging kan ook voor de zo-even geschetste rechtsgrondproblemen een uitweg bieden.

*

^[10] Voetnoot 7 van het aangehaalde advies: Adviesaanvraag 69.159/3 over een voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot wijziging van de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige produkten en andere door middel van leidingen’.

^[11] Adv.RvS 69.018/3 van 14 april 2021 over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 22 april 2019 houdende een technisch reglement voor het beheer van het transmissienet van elektriciteit en de toegang ertoe, wat betreft de minimum inhoud van het type-aansluitingscontract bedoeld in artikel 169 en tot wijziging van de procedure tot behandeling van een aansluitingsaanvraag rekening houdende met het capaciteitsvergoedingsmechanisme’, opmerking 3.3.

^[12] Adv.RvS 69.159/3 van 6 mei 2021 over een voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot wijziging van de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige produkten en andere door middel van leidingen’, opmerking 9.

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 entend modifier un certain nombre de dispositions de l'arrêté royal du 22 avril 2019 'établissant un règlement technique pour la gestion du réseau de transport de l'électricité et l'accès à celui-ci' (ci-après : le règlement technique) en ce qui concerne l'exécution du règlement (UE) 2017/2196 ¹ (ci-après : le code de réseau européen E&R), qui contient des prescriptions pour la gestion et la reconstitution du réseau d'électricité en cas d'urgence ou de panne généralisée.

L'article 1^{er} du projet ajoute une définition de « consigne » à l'article 2, § 1^{er}, du règlement technique.

L'article 3 du projet vise à remplacer l'article 259 du règlement technique et fixe la procédure d'approbation, par le ministre qui a l'énergie dans ses attributions, des propositions que le gestionnaire de réseau de transport doit formuler conformément à l'article 4, paragraphe 2, c) ², d) ³ et g) ⁴, du code de réseau européen E&R.

L'article 4 du projet a pour objet de modifier l'article 261 du règlement technique. Le remplacement du paragraphe 2 de cet article impose aux unités de production existantes d'une puissance maximale active supérieure ou égale à 25 MW d'être techniquement capables, à la première demande du gestionnaire de réseau de transport, de fournir la puissance active et réactive avec le réseau selon une consigne déterminée par le gestionnaire de réseau de transport. En outre, le plan de défense du réseau fait partie du contrat de raccordement ou du contrat d'accès. Par ailleurs, le paragraphe 6 est modifié en ce que, d'une part, il met à jour la référence aux centrales d'alarme dans l'énumération des connexions prioritaires et que, d'autre part, il décrit la procédure d'élaboration de la liste concrète et nominative de connexions prioritaires.

¹ Règlement (UE) 2017/2196 de la Commission du 24 novembre 2017 'établissant un code de réseau sur l'état d'urgence et la reconstitution du réseau électrique'.

² À savoir la liste des utilisateurs significatifs du réseau (USR) responsables de la mise en œuvre, sur leurs installations, des mesures résultant des exigences à caractère obligatoire énoncées dans les règlements (UE) 2016/631, (UE) 2016/1388 et (UE) 2016/1447 et/ou dans la législation nationale, et la liste des mesures devant être mises en œuvre par lesdits USR identifiés par les gestionnaires de réseau de transport (GRT) en vertu de l'article 11, paragraphe 4, point c), et de l'article 23, paragraphe 4, point c) du code de réseau européen E&R.

³ À savoir la liste des utilisateurs significatifs du réseau de haute priorité visée à l'article 11, paragraphe 4, point d), et à l'article 23, paragraphe 4, point d), du code de réseau européen E&R ou les principes appliqués pour les définir et les modalités et conditions générales régissant leur déconnexion et remise sous tension, sauf si cela est défini dans la législation nationale des États membres.

⁴ À savoir le plan d'essais, conformément à l'article 43, paragraphe 2, du code de réseau européen E&R.

L'article 5 du projet remplace l'article 262, § 1^{er}, du règlement technique, qui concerne l'élaboration et la mise en œuvre du plan de reconstitution. Dans un souci de cohérence, l'article 236, § 1^{er}, du règlement technique concernant la coordination entre le gestionnaire de réseau de transport et les gestionnaires de réseaux de distribution ainsi que les réseaux fermés industriels et les réseaux fermés de distribution (CDS) est également modifié (article 2 du projet).

L'article 6 du projet corrige une référence croisée erronée à l'article 375 du règlement technique.

FONDEMENT JURIDIQUE

3. Le projet trouve un fondement juridique dans l'article 11, alinéa 1^{er}, de la loi du 29 avril 1999 'relative à l'organisation du marché de l'électricité' selon lequel le Roi peut établir le règlement technique. Si la mise en œuvre du code de réseau européen E&R et la fixation du plan de défense du réseau, du plan de reconstitution et du plan d'essais ne sont pas énumérées expressément à l'article 11, alinéa 2, de la même loi, le 2^o de l'énumération indicative contenue dans cet alinéa 2 fait néanmoins mention des « règles opérationnelles auxquelles le gestionnaire du réseau est soumis dans sa gestion technique des flux d'électricité et dans les actions qu'il doit entreprendre en vue de remédier aux problèmes de congestion, aux désordres techniques et à la défaillance d'unités de production », ce qui correspond au contenu des modifications en projet. La gestion des états d'urgence peut en outre être considérée comme un élément de la « gestion du réseau de transport » au sens de l'alinéa 1^{er}.

4.1. Le 6 mai 2021, le Conseil d'État a donné l'avis 69.159/3 sur un avant-projet de loi ⁵ visant entre autres à modifier fondamentalement l'article 11 de la loi du 29 avril 1999, modification par laquelle – pour se conformer à un arrêt récent de la Cour de Justice ⁶ – le règlement technique sera scindé en un règlement technique à établir par le Roi et en un code de bonne conduite qui sera établi par le régulateur.

Selon l'article 11, alinéa 2, 9^o, en projet, de la loi du 29 avril 1999, il appartiendra dans ce cas également au Roi de fixer les dispositions relatives à l'approbation préalable du plan de défense du réseau, du plan de reconstitution et du plan de test (lire : plan d'essais), ainsi que les éléments que ces plans doivent contenir sans préjudice des éléments à y reprendre en application du code de réseau européen E&R. Ces plans contiennent notamment la méthodologie pour le dimensionnement des besoins en services de défense du réseau et services de relance, ainsi que celle pour la détermination des moyens visant à répondre à ces besoins.

⁵ Avant-projet de loi 'modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et modifiant la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations', en particulier l'article 6 de cet avant-projet.

⁶ C.J.U.E., 3 décembre 2020, *Commission c. Belgique*, C-767/19, ECLI:EU:C:2020:984.

4.2. L'attribution de compétence au Roi ainsi adaptée semble en principe conforme au droit de l'Union européenne, dès lors que l'article 4, paragraphe 3, du code de réseau européen E&R permet expressément que les États membres désignent une autre autorité compétente que le régulateur pour approuver les propositions du gestionnaire de réseau visées à l'article 4, paragraphe 2, points a) à d) et g), du code de réseau européen E&R ⁷. Il s'impose toutefois d'émettre des réserves concernant deux dispositions du projet, dès lors qu'elles interfèrent avec les compétences exclusives de la Commission de régulation de l'électricité et du gaz (ci-après : la CREG) lui permettant de fixer les conditions de raccordement et d'accès au réseau, conformément à l'article 59, paragraphe 7, point a), de la directive (UE) 2019/944 ⁸.

Il convient tout d'abord de relever l'article 261, § 2, alinéa 2, en projet, du règlement technique (article 4 du projet), qui prescrit que le plan de défense du réseau est repris dans le contrat de raccordement, le contrat d'accès, ou toute autre convention conclue avec le gestionnaire de réseau de transport. Bien que de toute évidence cette disposition ait pour vocation de faciliter la mise en œuvre du code de réseau européen E&R en lui donnant également un ancrage contractuel, force est de constater que, ce faisant, une condition d'accès au réseau est également formulée.

Deuxièmement, l'article 6 du projet, qui vise à modifier l'article 375 du règlement technique, contient une disposition concernant l'accès au réseau, à propos de laquelle le Conseil d'État a déjà constaté que le Roi n'est plus compétent à cet effet. C'est ainsi que, concernant un projet récent qui visait à renforcer les règles d'accès dans le règlement technique en vue de la mise en œuvre du mécanisme de rémunération de capacité, et qui modifierait également l'article 375, le Conseil d'État a observé ce qui suit :

« 3.3. La plupart des modifications prévues dans le projet peuvent se rapporter à des aspects qui, comme l'expose l'arrêt précité, relèvent de la compétence exclusive de la CREG. Pour l'adoption [de] l'arrêté (en projet) à l'examen, le Roi ne peut donc plus recourir à l'article 11 de la loi sur l'électricité sans méconnaître à cet égard l'article 59, paragraphe 7, (actuellement en vigueur) de la directive (UE) 2019/944. Toutefois, dès lors que la CREG n'est pas non plus habilitée, en application de cette directive, à imposer directement des obligations à des particuliers en dépit de dispositions de droit national contraires ⁹, force est de conclure que l'article 11 de la loi sur l'électricité doit d'abord être mis en conformité avec la directive, avant que les modifications en projet puissent être adoptées par l'autorité réglementaire compétente conformément à la directive.

3.4. Le délégué a encore déclaré ce qui suit à ce sujet :

'Het voorontwerp van wet dat tegemoetkomt aan arrest HvJ 3 december 2020, Commissie t. België, C-767/19, ECLI:EU:C:2020:984 werd

⁷ Voir déjà précédemment à ce sujet l'avis C.E. 64.737/3 du 26 novembre 2018 sur un projet devenu l'arrêté royal du 12 décembre 2018 'modifiant 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 pour établir l'approbation des plans de défense et de reconstitution ainsi que des points c), d) et g) de l'article 4, paragraphe 2, du Règlement (UE) 2017/2196 de la Commission du 24 novembre 2017 établissant un code de réseau sur l'état d'urgence et la reconstitution du réseau électrique'.

⁸ Directive (UE) 2019/944 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 'concernant des règles communes pour le marché intérieur de l'électricité et modifiant la directive 2012/27/UE'.

⁹ Note de bas de page 6 de l'avis cité : C.J.U.E., 24 juin 2019, *Popławski*, C-573/17, ECLI:EU:C:2019:530, points 59-67.

op 1 april laatsleden in de rol van de afdeling wetgeving ingeschreven met als rolnummer 69.159.^[10] Zodra het wetsontwerp aangenomen is zal het hele koninklijk besluit van 22 april 2019 herzien moeten worden. Het voorontwerp voorziet daarvoor een overgangstermijn tot de eerste dag van de twaalfde maand na die waarin ze is gepubliceerd in het Staatsblad, een termijn die door de Koning op voorstel van de CREG kan ingekort worden. In afwachting daarvan blijft het KB van 22 april 2019 gelden, en vandaar ook de voorgestelde wijziging van dat KB'.

3.5. La question de savoir si l'avant-projet de loi cité répond effectivement à l'arrêt précité sera appréciée en temps opportun dans le cadre de son examen. En tout état de cause, le Conseil d'État, section de législation, doit pour l'heure juger que, sur la base de l'actuel article 11 de la loi sur l'électricité, l'arrêté en projet à l'examen ne peut pas être pris par le Roi d'une manière conforme au droit de l'Union européenne. Par conséquent, dans l'état actuel de la législation, le projet ne peut pas se concrétiser. Pour ce motif, la section de législation renonce à l'examiner plus avant ».¹¹

4.3. Dans l'avis 69.159/3 précité¹², le conseil d'État a proposé de combler cette lacune – en attendant l'entrée en vigueur du nouvel article 11 déjà cité de la loi du 29 avril 1999 – en habilitant la CREG à modifier les dispositions du règlement technique, à tout le moins dans le cadre des compétences qu'elle exerce en tant que régulateur, conformément au droit européen. Pareille habilitation pourrait également apporter une solution aux problèmes de fondement juridique évoqués ci-dessus.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Annemie GOOSSENS

Wilfried VAN VAERENBERGH

¹⁰ Note de bas de page 7 de l'avis cité : Demande d'avis 69.159/3 sur un avant-projet de loi 'modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et modifiant la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations'.

¹¹ Avis C.E. 69.018/3 du 14 avril 2021 sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 22 avril 2019 établissant un règlement technique pour la gestion du réseau de transport de l'électricité et l'accès à celui-ci, en ce qui concerne le contenu minimal du contrat type de raccordement visé à l'article 169 et portant la modification de la procédure de traitement d'une demande de raccordement en tenant compte du mécanisme de rémunération de capacité', observation 3.3.

¹² Avis C.E. 69.159/3 du 6 mai 2021 sur un projet de loi 'modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et modifiant la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations', observation 9.