



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 69.604/3
van 14 juli 2021

avis 69.604/3
du 14 juillet 2021

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot vaststelling van de
betrouwbaarheidsnorm en tot
goedkeuring van de waarde
van de verloren belasting en de
kosten voor de nieuwe
toegang'

un projet d'arrêté royal 'relatif
à la détermination de la norme
de fiabilité et à l'approbation
des valeurs du coût de
l'énergie non distribuée et du
coût d'un nouvel entrant'

Op 14 juni 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 vaststelling van de betrouwbaarheidsnorm en tot goedkeuring van de waarde van de verloren belasting en de kosten voor de nieuwe toegang’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 6 juli 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 14 juli 2021.

*

Le 14 juin 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 ‘relatif à la détermination de la norme de fiabilité et à l'approbation des valeurs du coût de l'énergie non distribuée et du coût d'un nouvel entrant’.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 6 juillet 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 14 juillet 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 vaststelling van de betrouwbaarheidsnorm (dat is de maximaal aanvaardbare duur van de uitval van het elektriciteitsnet per jaar), tot de goedkeuring van de enkele raming van de waarde van de verloren belasting (de kosten van die uitval) door de Algemene Directie Energie, alsook tot bepaling van de vaste en variabele kosten van een nieuwe toegang van de referentietechnologie voor de technologie van vraagrespons (de kosten van het toevoegen van extra capaciteit – in de vorm van vraagrespons (DSR) – om tekorten te vermijden).

Artikel 1 van het ontwerp verklaart de definities uit de wet van 29 april 1999 ‘betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt’ van toepassing op het te nemen besluit. Artikel 2 legt de betrouwbaarheidsnorm vast op 3 uur. Artikel 3 keurt de waarde van 17 340 euro/MWh goed als enkele raming van de waarde van de verloren belasting. Artikel 4 bepaalt de vaste en variabele kosten van de referentietechnologie voor de technologie van vraagrespons op respectievelijk 45 euro/kW/jaar en 736,73 euro/MWh.

RECHTSGROND

3. Artikel 2 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 7*undecies*, § 7, tweede lid, van de wet van 29 april 1999.

De rechtsgrond voor artikel 3 van het ontwerp wordt geboden door artikel 7*undecies*, § 7, derde lid, van de wet van 29 april 1999.

Artikel 4 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 7*undecies*, § 7, vierde lid, van de wet van 29 april 1999.

VORMVEREISTEN

4. De vaststelling van de betrouwbaarheidsnorm, de raming van de waarde van de verloren belasting en de bepaling van de kosten voor een nieuwe toegang zijn sleutelparameters voor de goede werking van het capaciteitsvergoedingsmechanisme (CRM). Bijgevolg zal het voorliggende ontwerp eveneens moeten worden toegevoegd aan het staatssteundossier dat is voorgelegd aan de Europese Commissie.¹

ALGEMENE OPMERKING

5. Het ontwerp is zeer technisch van aard, zodat alle finesses ervan moeilijk te doorgronden zijn. Aangezien de Raad van State niet beschikt over het vereiste technische inzicht, is de toetsing van het ontwerp aan hogere rechtsnormen, en met name aan het recht van de Europese Unie, niet evident.

Zo maakt de Commissie voor de regulering van de elektriciteit en het gas in haar voorstel van betrouwbaarheidsnorm van 28 mei 2021 enig voorbehoud bij de naleving van de methodologie² bedoeld in artikel 23 van verordening (EU) 2019/943 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 ‘betreffende de interne markt voor elektriciteit’, waarop dan weer wordt geantwoord in de adviezen van Elia en de Algemene Directie Energie. Er lijkt niettemin een consensus te bestaan over het eindresultaat.

De betrouwbaarheidsnorm wordt afgerond van 2 uur 43 minuten tot 3 uur. Ook daarvoor is er geen duidelijke basis in de methodologie, al wordt er terecht op gewezen dat het gebruikelijk is om met volle uren te werken. Niettemin betekent dit een afwijking van het berekende resultaat met zo’n tien procent.

Het advies van de Raad van State moet dan ook onder het zo-even vermelde voorbehoud worden gelezen.

¹ Zie daarover adv.RvS 68.506/3 van 13 januari 2021 over een voorontwerp dat heeft geleid tot de wet van 15 maart 2021 ‘tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot wijziging van de wet van 22 april 2019 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt teneinde een capaciteitsvergoedingsmechanisme in te stellen’, *Parl.St.* Kamer 2020-21, nr. 55-1779/001, 55 (opmerking 3).

² Deze methodologie is opgenomen in het document ACER Decision on the ERAA methodology: Annex I Methodology for the European resource adequacy assessment in accordance with Article 23 of Regulation (EU) 2019/943 of the European Parliament and of the Council of 5 June 2019 on the internal market for electricity, 2 oktober 2020, https://ec.europa.eu/energy/sites/default/files/methodology_for_the_european_resource_adequacy_assessment.pdf.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

6. Aangezien definities in een wet ook gelden voor uitvoeringsbesluiten van die wet, is artikel 1 van het ontwerp overbodig en moet het worden weggelaten.

Artikelen 2 tot 4

7. Het zou duidelijker zijn om voor elk van de artikelen 2 tot 4 van het ontwerp te verwijzen naar de relevante wetsbepaling.

Zo zou artikel 2 als volgt kunnen luiden:

“Art. 2. De betrouwbaarheidsnorm bedoeld in artikel 7*undecies*, § 7, tweede lid, van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, hierna ‘de wet van 29 april 1999’ te noemen, wordt vastgesteld op 3 uur.”

*

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 de déterminer la norme de fiabilité (à savoir la durée maximum admissible de la panne de réseau électrique par année), d'approuver l'estimation unique du coût de l'énergie non distribuée (le coût de cette panne) par la Direction générale de l'Énergie, ainsi que de déterminer les valeurs fixe et variable du coût d'un nouvel entrant de la technologie de référence pour la technologie de gestion de la demande (le coût de l'ajout de capacités supplémentaires – sous la forme de gestion de la demande (DSR) – pour éviter des situations de pénurie).

L'article 1^{er} du projet rend les définitions de la loi du 29 avril 1999 'relative à l'organisation du marché de l'électricité' applicables à l'arrêté envisagé. L'article 2 fixe la norme de fiabilité à 3 heures. L'article 3 approuve le coût de 17.340 euros/MWh comme estimation unique du coût de l'énergie non distribuée. L'article 4 détermine les valeurs fixe et variable du coût d'un nouvel entrant de la technologie de référence pour la technologie de gestion de la demande à respectivement 45 euros/kW/an et 736,73 euros/MWh.

FONDEMENT JURIDIQUE

3. L'article 2 du projet trouve son fondement juridique dans l'article 7*undecies*, § 7, alinéa 2, de la loi du 29 avril 1999.

L'article 7*undecies*, § 7, alinéa 3, de la loi du 29 avril 1999 procure le fondement juridique à l'article 3 du projet.

L'article 4 du projet trouve son fondement juridique dans l'article 7*undecies*, § 7, alinéa 4, de la loi du 29 avril 1999.

FORMALITÉS

4. La fixation de la norme de fiabilité, l'estimation du coût de l'énergie non distribuée et la détermination du coût d'un nouvel entrant sont des paramètres clés pour le bon fonctionnement du mécanisme de rémunération de capacité (CRM). Par conséquent, le projet à

l'examen devra également être joint au dossier d'aide d'État soumis à la Commission européenne ¹.

OBSERVATION GÉNÉRALE

5. Le projet est d'une nature très technique, si bien qu'il n'est pas aisé d'en cerner toutes les finesses. Dès lors que le Conseil d'État ne dispose pas des connaissances techniques requises, l'examen du projet au regard de normes supérieures, et notamment du droit de l'Union européenne, n'est dès lors pas évident.

Ainsi, la Commission de régulation de l'électricité et du gaz, dans sa proposition de norme de fiabilité du 28 mai 2021, a formulé quelque réserve quant au respect de la méthodologie ² visée à l'article 23 du règlement (UE) 2019/943 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 'sur le marché intérieur de l'électricité', auxquelles il a été répondu, par ailleurs, dans les avis donnés par Elia et par la Direction générale de l'Énergie. Il semble néanmoins que le résultat final fasse l'objet d'un consensus.

La norme de fiabilité est arrondie de 2 heures 43 minutes à 3 heures. Il n'existe pas non plus à cet effet de base claire dans la méthodologie, même si l'on indique à juste titre qu'il est d'usage de recourir à des heures pleines. Il n'en reste pas moins qu'il s'agit-là d'un écart de quelque dix pour cent par rapport au résultat calculé.

L'avis du Conseil d'État doit dès lors être lu sous réserve de l'observation précitée.

EXAMEN DU TEXTE

Article 1^{er}

6. Dès lors que les définitions d'une loi s'appliquent également aux arrêtés d'exécution de cette loi, l'article 1^{er} du projet est superflu et doit être omis.

Articles 2 à 4

7. Il serait plus clair que chacun des articles 2 à 4 du projet vise la disposition légale pertinente.

Ainsi, l'article 2 pourrait s'énoncer comme suit :

¹ Voir à ce sujet l'avis C.E. 68.506/3 du 13 janvier 2021 sur un avant-projet devenu la loi du 15 mars 2021 'modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et modifiant la loi du 22 avril 2019 modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité portant la mise en place d'un mécanisme de rémunération de capacité', *Doc. parl.*, Chambre, 2020-21, n° 55-1779/001, p. 55 (observation 3).

² Cette méthodologie fait l'objet du document ACER Decision on the ERAA methodology: Annex I Methodology for the European resource adequacy assessment in accordance with Article 23 of Regulation (EU) 2019/943 of the European Parliament and of the Council of 5 June 2019 on the internal market for electricity, 2 octobre 2020, https://ec.europa.eu/energy/sites/default/files/methodology_for_the_european_resource_adequacy_assessment.pdf.

« Art. 2. La norme de fiabilité visée à l'article 7undecies, § 7, alinéa 2, de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, dénommée ci-après 'la loi du 29 avril 1999', est fixée à 3 heures ».

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Annemie GOOSSENS

Wilfried VAN VAERENBERGH