ROYAUME DE BELGIQUE

SERVICE PUBLIC FEDERAL

ECONOMIE, P.M.E.,

CLASSES MOYENNES ET ENERGIE

KONINKRIJK BELGIË

FEDERALE OVERHEIDSDIENST

ECONOMIE, K.M.O.,

MIDDENSTAND EN ENERGIE

Projet de loi portant des modifications relatives aux règles de fonctionnement et aux options de fiabilité dans le cadre du de rémunération de capacité visé au chapitre IIbis de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité

Ontwerp van wet houdende wijzigingen inzake de werkingsregels en de betrouwbaarheidsopties in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals bedoeld in hoofdstuk IIbis van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt

PHILIPPE, Roi des Belges,

A tous, présents et à venir,
Salut,

FILIP, Koning der Belgen,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen,
Onze Groet,

Sur la proposition du de la Ministre de l'Energie,

Op de voordracht van de Minister van Energie,

NOUS AVONS ARRETE ET ARRETONS :

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ:

La Ministre de l'Energie est chargée de présenter en notre nom à la Chambre des représentants le projet de loi dont la teneur suit :

De Minister van Energie, is ermee belast in onze naam bij de Kamer van volksvertegenwoordigers het ontwerp van wet in te dienen waarvan de tekst hierna volgt:

Chapitre 1er. – Disposition générale

Article 1er. La présente loi règle une matière visée à l'article 74 de la Constitution.

Hoofdstuk 1.- Algemene bepaling

Artikel 1. Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 74 van de Grondwet.

Chapitre 2. – Modifications de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité

Hoofdstuk 2. – Wijzigingen van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt

Art. 2. Dans l'article 2 de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, modifié en dernier lieu par la loi du 14 février 2023, les modifications suivantes sont apportées :

Art. 2. In artikel 2 van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, laatstelijk gewijzigd bij de wet van 14 februari 2023, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° dans le 72° les mots «, entre autre, » sont insérés entre les mots « dans lequel » et les mots « les fournisseurs de capacité » ;

1° in de bepaling onder 72° worden de woorden ",onder andere," ingevoegd tussen de woorden "waarin capaciteitsleveranciers" en de woorden "het positieve verschil";

2° il est inséré un 72°bis, rédigé comme suit :

2° er wordt een bepaling onder 72°bis ingevoegd, luidende:

« 72°bis "l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité ": l'obligation pour un fournisseur de capacité de rembourser la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice au gestionnaire du réseau, dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité sauf dans les cas prévus conformément l'article 7undecies, §11, alinéa 3; »;

"72°bis "de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme": de verplichting voor een capaciteitsleverancier om het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs terug te betalen aan de netbeheerder in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme, met uitzondering van de gevallen vastgesteld krachtens artikel 7undecies, §11, derde lid;";

3° le 80° est complété par les mots « conformément à l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité» ;

3° de bepaling onder 80° wordt aangevuld met de woorden "overeenkomstig de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme";

Art. 3. A l'article 7undecies, de la même loi, inséré par la loi du 15 mars 2021 et modifié en dernier lieu

Art. 3. In artikel 7undecies, van dezelfde wet, ingevoegd bij de wet van 15 maart 2021 en

par la loi du 28 février 2022, les modifications suivantes sont apportées :

1° dans le paragraphe 11 les modifications suivantes sont apportées :

a) dans l'alinéa 2 du paragraphe 11 les mots « l'obligation de rembourser au gestionnaire du réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice» sont remplacés par les mots « l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité»;

b) un alinéa rédigé comme suit est inséré entre les alinéas 2 et 3 :

« Par dérogation à l'alinéa 2, le Roi peut déterminer que la participation active de la demande n'est pas soumise à l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité ainsi que les conditions dans lesquelles cette exception s'applique.» ;

2° dans le paragraphe 12 un alinéa rédigé comme suit est inséré entre les alinéa 4 et 5 :

« Les dispositions contenues dans les versions successives des règles de fonctionnement s'appliquent aux fournisseurs de capacité qui ont déjà conclu un contrat de capacité au moment de leur entrée en vigueur, à l'exception des dispositions nouvelles, identifiées par la commission, qui sont telles que, s'il les avait connues au moment de faire son offre, le fournisseur de capacité n'aurait raisonnablement pas introduit d'offre ou en aurait introduit une sensiblement différente. Cette exception ne s'applique pas aux dispositions nouvelles dont l'application aux contrats de capacité déjà conclus au moment de l'entrée en vigueur de ces dispositions nouvelles est rendue nécessaire en vue de rétablir l'équilibre contractuel rompu à la suite d'une crise soudaine sur le marché de l'énergie. »

Chapitre 3. Disposition Finale

Art. 4. La présente loi entre en vigueur le lendemain de sa publication au Moniteur belge,

laatstelijk gewijzigd bij de wet van 28 februari 2022, worden de volgen de wijzigingen aangebracht:

1° in paragraaf 11 worden de volgende wijzigingen aangebracht:

a) in het tweede lid van paragraaf 11 worden de woorden " de verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs " vervangen door de woorden "de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme".";

b) tussen het tweede en het derde lid wordt een lid ingevoegd, luidende:

"In afwijking van het tweede lid, kan de Koning bepalen dat vraagrespons niet onderworpen is aan de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme alsook de voorwaarden waaronder die uitzondering geldt.";

2° in paragraaf 12 wordt tussen het vierde en het vijfde lid een lid ingevoegd, luidende:

« De bepalingen in de opeenvolgende versies van de werkingsregels zijn van toepassing op capaciteitsleveranciers die op het tijdstip van hun inwerkingtreding reeds een capaciteitscontract hebben gesloten, met uitzondering van de door de commissie aangeduide nieuwe bepalingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, hij redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander aanbod zou hebben gedaan. Deze uitzondering geldt niet voor nieuwe bepalingen waarvan de toepassing op capaciteitscontracten die op het tijdstip van de inwerkingtreding van deze nieuwe bepalingen reeds zijn gesloten, noodzakelijk is om het contractuele evenwicht te herstellen dat als gevolg van een plotselinge crisis op de energiemarkt is verbroken. »

Hoofdstuk 3. Slotbepaling

Art. 4. Deze wet treedt in werking de dag volgend op de bekendmaking ervan in het Belgisch

à l'exception de l'article 3, 2° qui produit ses effets le 13 mai 2022.

Staatsblad, met uitzondering van artikel 3, 2° dat uitwerking heeft met ingang van 13 mei 2022.

Donné à

Gegeven te

Par le Roi :

La Ministre de l'Energie,

Van Koningswege:

De Minister van Energie,

Tinne VAN DER STRAETEN

ROYAUME DE BELGIQUE

SERVICE PUBLIQUE FEDERAL

ECONOMIE, P.M.E.,

CLASSES MOYENNES ET ENERGIE

Projet de loi portant des modifications relatives aux règles de fonctionnement et aux options de fiabilité dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité visé au chapitre IIbis de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité

KONINKRIJK BELGIË

FEDERALE OVERHEIDSDIENST

ECONOMIE, K.M.O.,

MIDDENSTAND EN ENERGIE

Ontwerp van wet houdende wijzigingen inzake de werkingsregels en de betrouwbaarheidsopties in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals bedoeld in hoofdstuk IIbis van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt

RÉSUMÉ

Avec le présent projet de loi, le gouvernement fédéral entend apporter les modifications suivantes :

1° modifications concernant les règles de fonctionnement dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité visé au chapitre IIbis de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, ci-après dénommée " loi Electricité " ;

2° modifications relatives aux options de fiabilité dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité visé au chapitre II bis de la loi Electricité.

SAMENVATTING

Met dit wetsontwerp beoogt de federale regering volgende wijzigingen aan te brengen:

1° wijzigingen inzake de werkingsregels in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals bedoeld in hoofdstuk IIbis van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, hierna "Elektriciteitswet";

2° wijzigingen met betrekking tot de betrouwbaarheidsopties in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals bedoeld in hoofdstuk IIbis van de Elektriciteitswet.

Exposé des motifs

Mesdames, Messieurs,

Exposé général

Avec le présent projet de loi, le gouvernement fédéral entend apporter les modifications suivantes :

1° modifications concernant les règles de fonctionnement dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité visé au chapitre IIbis de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, ci-après dénommée " loi Electricité " ;

2° modifications relatives aux options de fiabilité dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité visé au chapitre II bis de la loi Electricité.

1. modifications concernant les règles de fonctionnement dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité visé au chapitre IIbis de la loi Electricité

1.1. Exposé relatif aux Règles de fonctionnement

Le mécanisme actuel de rémunération de capacité, tel qu'il figure à l'article 7undecies de la loi Electricité, a été introduit par 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 en vue

Memorie van toelichting

Dames en Heren,

Algemene toelichting

Met dit wetsontwerp beoogt de federale regering volgende wijzigingen aan te brengen:

1° wijzigingen inzake de werkingsregels in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals bedoeld in hoofdstuk IIbis van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, hierna "Elektriciteitswet".

2° wijzigingen met betrekking tot de betrouwbaarheidsopties in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals bedoeld in hoofdstuk IIbis van de Elektriciteitswet

1. wijzigingen inzake de werkingsregels in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals bedoeld in hoofdstuk IIbis van de Elektriciteitswet.

1.1. Toelichting met betrekking tot de Werkingsregels

Het huidig capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals vervat in artikel 7undecies van de Elektriciteitswet werd ingevoerd middels 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

d'établir un mécanisme de rémunération de la capacité.

Conformément à l'article 7undecies, § 12, de la loi Electricité, la CREG établit les règles de fonctionnement du mécanisme de rémunération de capacité. La CREG doit les établir sur la base de la proposition du gestionnaire du réseau qui, à cet effet, consulte au préalable les acteurs du marché.

A cette fin, le gestionnaire du réseau doit, au plus tard le 1er février de chaque année, soumettre sa proposition de règles de fonctionnement dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité à la CREG et à la Direction générale de l'énergie du Service public fédéral Economie, PME, Classes moyennes et Energie. Au plus tard le 15 mai, le gestionnaire du réseau et la CREG publient sur leur site internet les règles de fonctionnement adoptées par la CREG.

Comme mentionné dans l'exposé des motifs de la loi précitée du 15 mars 2021 (Doc. Parl., 55.1779/001, p. 17), à la lumière de l'avis du Conseil d'Etat du 13 janvier 2021 portant le numéro 68.506/3, il a été prévu que les règles de fonctionnement ne sortent leurs effets qu'après approbation par le Roi et publication au Moniteur belge. En outre, le Roi peut modifier ces règles de fonctionnement ou se substituer à la CREG si celle-ci ne les adopte pas.

1.2. Exposé relatif à l'objectif des modifications législatives proposées

Il est envisagé d'insérer à l'article 7undecies, § 12, de la loi Electricité, en ce qui concerne les règles de fonctionnement, que les dispositions

betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt teneinde een capaciteitsvergoedingsmechanisme in te stellen.

Overeenkomstig artikel 7undecies, §12 van de Elektriciteitswet stelt de CREG de werkingsregels van het capaciteitsvergoedingsmechanisme vast. De CREG dient deze vast te stellen op basis van het voorstel van de netbeheerder die hierover voorafgaand de marktdeelnemers moet raadplegen.

De netbeheerder dient hiertoe jaarlijks uiterlijk op 1 februari bij de CREG en de Algemene Directie Energie van de Federale Overheidsdienst Economie, K.M.O., Middenstand en Energie zijn voorstel in te dienen voor de werkingsregels in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme.
Uiterlijk 15 mei dienen de netbeheerder en de CREG de door de CREG vastgestelde werkingsregels te publiceren op hun website.

Zoals geduid in de Memorie van toelichting bij de voornoemde wet van 15 maart 2021 (*Parl.St.* 55.1779/001, p. 17), werd in het licht van het advies van de Raad van State van 13 januari 2021 met nummer 68.506/3 voorzien dat de werkingsregels slechts uitwerking hebben na goedkeuring ervan door de Koning en bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad. Bovendien, kan de Koning deze werkingsregels wijzigen of in de plaats van de CREG optreden indien die in gebreke blijft deze vast te stellen.

1.2. Toelichting van wat wordt beoogd met de voorgestelde wetswijzigingen

Er wordt beoogd in artikel 7undecies, §12 van de Elektriciteitswet met betrekking tot de werkingsregels in te voegen dat de

des versions successives des règles de fonctionnement s'appliquent aux fournisseurs de capacité qui ont déjà conclu un contrat de capacité au moment de l'entrée en vigueur des règles de fonctionnement concernées, à l'exception des nouvelles dispositions identifiées par la CREG qui sont d'une nature telle que, si le fournisseur de capacités en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, il n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou en aurait soumis une substantiellement différente.

bepalingen in de opeenvolgende versies van de werkingsregels van toepassing zijn op capaciteitsleveranciers die op het tijdstip van de inwerkingtreding van de betreffende werkingsregels reeds een capaciteitscontract hebben gesloten, met uitzondering van de door de commissie aangeduide nieuwe bepalingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan.

Il est en outre précisé que l'exception précitée à l'application des nouvelles dispositions qui sont d'une nature telle que, si le fournisseur de capacités en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, il n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou en aurait soumis une substantiellement différente, ne s'applique pas si l'application de ces nouvelles dispositions aux contrats de capacité déjà conclus au moment de ces nouvelles dispositions entrée en vigueur est nécessaire pour rétablir l'équilibre contractuel qui a été rompu en raison d'une crise soudaine sur le marché de l'énergie.

Verder wordt gespecificeerd dat de bovengenoemde uitzondering op de toepassing van de nieuwe bepalingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, hij redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan, niet geldt indien de toepassing op capaciteitscontracten die op het tijdstip van de inwerkingtreding van deze nieuwe bepalingen reeds zijn gesloten, noodzakelijk is om het contractuele evenwicht te herstellen, dat als gevolg van een plotselinge crisis op de energiemarkt is verbroken.

Les règles de fonctionnement étant de nature réglementaire, il est donc prévu qu'elles s'appliquent toujours immédiatement, y compris en ce qui concerne les effets futurs des contrats de capacité déjà conclus conformément à l'article 7undecies, §11 de la loi Electricité.

Daar de werkingsregels reglementair van aard zijn wordt aldus beoogd dat deze ook steeds onmiddellijk van toepassing zijn, ook met betrekking tot de toekomstige gevolgen van de reeds afgesloten capaciteitscontracten overeenkomstig artikel 7undecies, §11 van de Elektriciteitswet.

Comme le note la CREG dans la marge 44 de sa décision (B) 2397 du 13 mai 2022 déterminant les règles de fonctionnement du mécanisme de compensation de capacité, on

Zoals de CREG in randnummer 44 van haar beslissing (B) 2397 van 13 mei 2022 tot vaststelling van de werkingsregels van het capaciteitsvergoedingsmechanisme

peut déduire de la jurisprudence constante du Conseil d'Etat ce qui suit concernant l'application des nouvelles règles de fonctionnement aux contrats de capacité déjà conclus :

« « En règle, si une réglementation nouvelle est immédiatement applicable à tous les effets futurs de situations nées sous l'empire de la réglementation antérieure, elle ne peut être rendue applicable aux situations antérieure définitivement accomplies ; [...] l'application de la réglementation nouvelle à de telles situations irait à l'encontre du principe général du droit de la non-rétroactivité des arrêtés réglementaires.7 (note de pas de page 7 : Par exemple : C.E., 30 mars 2007, S.P.R.L. Nouvelle Résidence de la Fontaine, n° 169.597) »

Toutefois, conformément à l'arrêt de la Cour de cassation du 26 mai 2005, on peut soutenir que pour les contrats, la loi ancienne continue à s'appliquer, sauf si les nouvelles dispositions légales sont d'ordre public ou prescrivent explicitement l'application aux contrats antérieurs, prévoyant ainsi la dérogation à l'article 1.2. du Code civil. La disposition envisagée prévoit donc de prescrire expressément l'application de ces nouvelles dispositions aux contrats de capacité déjà conclus, sauf dans les cas expliqués ci-dessous.

Dans sa décision précitée du 13 mai 2022, la CREG a toutefois indiqué qu'elle constate que le contrat de capacité standard approuvé par la CREG le 20 août 2021 conformément à l'article 7undecies, §11, alinéa 2, de la loi électricité n'a

opmerkt kan wat de toepassing van de nieuwe Werkingsregels op reeds afgesloten Capaciteitscontracten betreft, uit de vaste rechtspraak van de Raad van State het volgende worden opgemaakt:

""Wanneer een nieuwe reglementering onmiddellijk van toepassing is op alle toekomstige gevolgen van situaties die zich onder de vorige reglementering hebben voorgedaan, kan zij in beginsel niet van toepassing worden verklaard op vroegere situaties die definitief zijn beëindigd; [...] de toepassing van de nieuwe reglementering op dergelijke situaties zou in strijd zijn met het algemene rechtsbeginsel van de niet-terugwerkende kracht van regelgevende besluiten". (Vrije vertaling uit het Frans)7 (voetnoot 7 Bijvoorbeeld: RvS, 30 maart 2007, S.P.R.L. Nouvelle Résidence de la Fontaine, nr. 169.597)"

Overeenkomstig het arrest van het Hof van Cassatie van 26 mei 2005, kan echter aangevoerd worden dat voor contracten het oude recht van toepassing blijft, behoudens indien de nieuwe wetsbepalingen van openbare orde zijn of de toepassing op vroegere contracten, en aldus de afwijking op artikel 1.2. van het Burgerlijk Wetboek, uitdrukkelijk voorschrijft. Middels de beoogde bepaling wordt aldus voorzien in het uitdrukkelijk voorschrijven van de toepassing van deze nieuwe bepalingen op reeds afgesloten capaciteitscontracten behoudens in de gevallen zoals hieronder toegelicht.

De CREG voorzag in haar voornoemde beslissing van 13 mei 2022 niettemin dat zij vaststelt dat het standaard capaciteitscontract dat door de CREG op 20 augustus 2021 werd goedgekeurd

pas été rédigé de manière à fixer les dispositions des règles de fonctionnement en vigueur au moment de la signature du contrat de capacité. Selon la CREG, le contrat de capacité standard se réfère plutôt principalement aux dispositions des règles de fonctionnement de manière dynamique, sans exclure ainsi explicitement une évolution de ces règles dans le temps.

Néanmoins, comme l'a relevé la CREG dans sa décision précitée du 13 mai 2022, il convient de tenir compte du fait qu'une offre d'un détenteur de capacité préqualifié conformément à l'article 7undecies, §8 de la loi Electricité est émise conformément aux règles de fonctionnement telles qu'elles sont d'application à ce moment-là. Le prix de l'offre sélectionnée étant annexé au contrat de capacité, la CREG a estimé dans sa décision précitée du 13 mai 2022 qu'il constitue donc également un élément contractuel. Dès lors, suivant l'interprétation de la CREG, il est prévu que les dispositions des versions successives des règles de fonctionnement s'appliquent aux fournisseurs de capacité qui ont déjà conclu un contrat de capacité au moment de l'entrée en vigueur des règles de fonctionnement concernées, à l'exception des nouvelles dispositions adoptées par la commission qui sont de nature telle que, si le fournisseur de capacité en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, ce détenteur de capacité n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou aurait soumis une offre substantiellement différente.

overeenkomstig artikel 7undecies, §11, tweede lid, van de Elektriciteitswet niet zo werd opgesteld dat het de bepalingen van de Werkingsregels vastlegt die van kracht zijn op het moment van de ondertekening van het Capaciteitscontract. Volgens de CREG verwijst het standaard capaciteitscontract daarentegen hoofdzakelijk naar de bepalingen van de Werkingsregels op dynamische manier, zonder dus uitdrukkelijk een evolutie van die regels in de loop van de tijd uit te sluiten.

Niettemin dient er, zoals de CREG in haar voornoemde beslissing van 13 mei 2022 opmerkte, rekening mee gehouden te worden dat een bod van een capaciteitshouder die geprekwalificeerd is overeenkomstig artikel 7undecies, §8 van de Elektriciteitswet, uitgebracht wordt overeenkomstig de werkingsregels zoals ze op dat moment van toepassing zijn. Daar de prijs van het geselecteerde bod als bijlage bij het capaciteitscontract is gevoegd, oordeelde de CREG in haar voornoemde beslissing van 13 mei 2022 dat dit aldus ook een contractueel element vormt. Bijgevolg wordt in navolging van het standpunt van de CREG voorzien dat de bepalingen in de opeenvolgende versies van de werkingsregels van toepassing zijn op capaciteitsleveranciers die op het tijdstip van de inwerkingtreding van de betreffende werkingsregels reeds een capaciteitscontract hebben gesloten, met uitzondering van de door de commissie vastgestelde nieuwe bepalingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan.

En outre, ce principe présente l'avantage de limiter le nombre de cas dans lesquels coexistent différentes versions des règles de fonctionnement ce qui compliquerait considérablement encore l'organisation et la gestion du mécanisme de rémunération des capacités, tant pour le gestionnaire de réseau que pour les acteurs du marché.

Dit principe biedt overigens het voordeel dat het aantal gevallen wordt beperkt waarin verschillende versies van de Werkingsregels naast elkaar bestaan, wat de organisatie en het beheer van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zowel voor de netbeheerder als voor de marktdeelnemers aanzienlijk ingewikkelder zou maken.

En insérant le principe exposé ci-dessus dans la loi Electricité tel qu'il est déjà appliqué par la CREG dans le cadre des règles de fonctionnement telles qu'elles ont été établies dans le cadre de la vente aux enchères qui a eu lieu en octobre 2022 conformément à l'article 7undecies, §10 de la loi électricité et approuvé par l'arrêté royal du 29 mai 2022 modifiant l'arrêté royal du 30 mai 2021 portant approbation des règles de fonctionnement du mécanisme de rémunération de capacité conformément à l'article 7undecies, § 12, de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, il s'agit de confirmer et d'intégrer ce principe dans le cadre légal du mécanisme de rémunération de capacité. Conformément à l'arrêt de la Cour constitutionnelle du 14 janvier 2003 (B.2.9.), on peut donc affirmer que l'insertion rétroactive dans la loi sur l'électricité ne donne pas lieu à une insécurité juridique puisqu'elle reprend la disposition antérieure.

Door de invoeging van het hierboven toegelichte principe in de Elektriciteitswet zoals door de CREG reeds is toepast in het kader van de werkingsregels zoals vastgesteld in het kader van de veiling die in oktober 2022 heeft plaatsgevonden overeenkomstig artikel 7undecies, §10 van de Elektriciteitswet en is goedgekeurd middels het koninklijk besluit van 29 mei 2022 tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 mei 2021 tot goedkeuring van de werkingsregels van het capaciteitsvergoedingsmechanisme overeenkomstig artikel 7undecies, § 12, van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, wordt beoogd dit principe te bevestigen en te integreren in het wettelijk kader voor het capaciteitsvergoedingsmechanisme. In overeenstemming met het arrest van het Grondwettelijk Hof van 14 januari 2003 (B.2.9.) kan aldus gesteld worden dat de retroactieve invoeging in de Elektriciteitswet geen aanleiding tot rechtsonzekerheid geeft daar zij de vroegere bepaling overneemt.

En outre, les règles de fonctionnement approuvées par l'arrêté royal du 29 mai 2022 précité prévoient cette mesure car elle est indispensable au bon fonctionnement du mécanisme de rémunération de capacité et, par conséquent, à l'intérêt public. En effet, cette mesure est nécessaire pour éviter qu'un même fournisseur de capacité, qui dispose par exemple de plusieurs capacités contractées, et

Bovendien voorzagen de werkingsregels die zijn goedgekeurd middels het voornoemde koninklijk besluit van 29 mei 2022 in deze maatregel daar deze onontbeerlijk is voor de goede werking van het capaciteitsvergoedingsmechanisme en bijgevolg het algemeen belang. Deze maatregel is namelijk nodig om te voorkomen dat dezelfde

le gestionnaire de réseau soient confrontés à l'application d'une multitude de dispositions différentes régissant le même point en fonction de la date du contrat de capacité (par exemple, différentes modalités de calcul de la capacité nominale de référence).

capaciteitsleverancier, die bijvoorbeeld over meerdere gecontracteerde capaciteiten beschikt, en de netbeheerder geconfronteerd worden met de toepassing van een veelheid van verschillende bepalingen die hetzelfde punt regelen, afhankelijk van de datum van het capaciteitscontract (bijvoorbeeld verschillende modaliteiten voor de berekening van het nominale referentievermogen).

Il est donc envisagé d'insérer trois conditions/principes dans l'article 7undecies, §12 de la loi sur l'électricité concernant l'application temporelle des règles de fonctionnement.

Er wordt aldus beoogt om in artikel 7undecies, §12 van de Elektriciteitswet drie voorwaarden/principes in te voegen inzake de toepassing in de tijd van de werkingsregels.

Le premier principe contenu dans la disposition en projet prévoit le principe de l'application des nouvelles règles de fonctionnement aux fournisseurs de capacité ayant déjà conclu un contrat de capacité. Cette application apparaît nécessaire, comme expliqué ci-dessus, pour éviter qu'un même fournisseur de capacité, qui dispose par exemple de plusieurs capacités contractées, ainsi que le gestionnaire du réseau, ne soient confrontés à l'application d'une multitude de dispositions différentes réglant un point identique, et ce, en fonction de la date du contrat de capacité (par exemple, des modalités différentes de calcul de la puissance nominale de référence). Cette disposition, conforme à l'arrêt de la Cour de Cassation du 26 mai 2005, comme expliqué ci-dessus, fournit une base juridique explicite pour l'effet rétroactif des règles de fonctionnement

Het eerste principe in de ontwerp-bepaling voorziet in het beginsel dat de nieuwe werkingsregels worden toegepast op capaciteitsleveranciers die reeds een capaciteitscontract hebben gesloten. Dit is zoals hierboven reeds toegelicht nodig om te voorkomen dat dezelfde capaciteitsleverancier, die bijvoorbeeld over meerdere gecontracteerde capaciteiten beschikt, en de netbeheerder geconfronteerd worden met de toepassing van een veelheid van verschillende bepalingen die hetzelfde punt regelen, afhankelijk van de datum van het capaciteitscontract (bijvoorbeeld verschillende modaliteiten voor de berekening van het nominale referentievermogen). Middels deze bepaling wordt aldus in overeenstemming met het arrest van het Hof van Cassatie van 26 mei 2005, zoals hierboven toegelicht, voorzien in een uitdrukkelijke wettelijke grondslag voor de retroactieve werking van de werkingsregels.

Le deuxième principe contenu dans la disposition en projet vise à établir une limite au principe expliqué ci-dessous de l'application des nouvelles règles de fonctionnement aux fournisseurs de capacité ayant déjà conclu un contrat de capacité. Cette règle consiste à charger la CREG, dans le cadre de l'établissement des versions successives des règles de fonctionnement, d'identifier les modifications qui sont d'une nature telle que, si le fournisseur de capacités en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, il n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou en aurait soumis une substantiellement différente.

Het tweede principe vervat in de ontwerpbepaling beoogt een grens te stellen aan het hierboven toegelichte beginsel van toepassing van de nieuwe werkingsregels op de capaciteitsleveranciers die reeds een capaciteitscontract hebben gesloten. Deze regel houdt in dat de CREG in het kader van de opstelling van de opeenvolgende versies van de werkingsregels wordt opgedragen de wijzigingen te identificeren die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan.

Dans une telle situation, la CREG est habilitée à rejeter l'application de la règle nouvelle. A cet effet, la disposition en projet fait sien le critère qui avait été appliqué à l'occasion de la décision de la CREG (B)2397 du 13 mai 2022. Les modifications qui sont telles que, si le fournisseur de capacité en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, ce détenteur de capacité n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou aurait soumis une offre substantiellement différente, sont par exemple la modification des pénalités applicables ou de l'instauration d'une nouvelle pénalité. Certes, la CREG se voit attribuer, ce faisant, un large pouvoir d'appréciation d'autant plus difficile à exercer compte tenu du caractère volumineux des règles de fonctionnement. Toutefois, cette mission s'exerce sous le contrôle du Roi (qui doit approuver les règles de fonctionnement) et du juge qui pourront, le cas échéant, faire prévaloir le droit au respect de la sécurité juridique s'il s'avère que l'application d'une disposition nouvelle des règles de fonctionnement rompt l'équilibre contractuel des parties au point que, si le fournisseur de

Daartoe neemt de ontwerpbepaling het criterium over dat werd toegepast naar aanleiding van de beslissing (B)2397 van de CREG van 13 mei 2022. Wijzigingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan, zijn bijvoorbeeld om een wijziging van de toepasselijke boetes of de invoering van een nieuwe boete. De CREG krijgt weliswaar een ruime discretionaire bevoegdheid, die des te moeilijker uit te oefenen is gezien de omvang van de werkingsregels. Deze taak wordt echter uitgevoerd onder toezicht van de Koning (die de werkingsregels moet goedkeuren) en de rechter die, indien nodig, het recht op rechtszekerheid kan handhaven indien blijkt dat de toepassing van een nieuwe bepaling in de werkingsregels het contractuele evenwicht van de partijen verstoort in die mate dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van

capacité en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, ce détenteur de capacité n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou en aurait soumis une substantiellement différente. Il convient également de souligner que l'exclusion de l'application de la règle nouvelle au contrat en cours vaut que la règle nouvelle eut entraîné une offre plus haute ou plus basse, du moment que la CREG puisse raisonnablement considérer que l'offre aurait été sensiblement différente.

het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan. Er zij ook op gewezen dat de uitsluiting van de toepassing van de nieuwe regel op de lopende overeenkomst geldt ongeacht of de nieuwe regel tot een hogere of lagere offerte zou hebben geleid, zolang de CREG redelijkerwijs kan oordelen dat de offerte aanzienlijk anders zou zijn geweest.

Dans un souci de sécurité juridique, il est néanmoins très important que la CREG, lors de l'établissement des règles de fonctionnement, détermine à chaque fois aussi précisément que possible quelles sont les nouvelles dispositions qui sont telles que, si le fournisseur de capacité en avait eu connaissance au moment de l'introduction de son offre, ce détenteur de capacité n'aurait raisonnablement pas introduit d'offre ou aurait introduit une offre substantiellement différente.

In het licht van de rechtszekerheid is het niettemin uitermate belangrijk dat de CREG bij het vaststellen van de werkingsregels telkens zo nauwkeurig mogelijk bepaalt welke nieuwe bepalingen van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bod kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan.

Le troisième principe contenu dans le projet de disposition consiste à prévoir l'application de dispositions nouvelles des règles de fonctionnement aux contrats en cours, même si ces dispositions auraient entraîné une offre différente (ou pas d'offre) dans le chef du fournisseur de capacité s'il les avait connues au moment de faire son offre, et ce, lorsque cette application est nécessaire pour rétablir l'équilibre du contrat qui aurait été rompu à la suite d'une crise soudaine sur le marché de l'énergie. Le cas de figure visé est, typiquement, l'insertion, dans les règles de fonctionnement, d'une réforme du mécanisme d'indexation du prix d'exercice. Une telle réforme de ce mécanisme d'indexation, si elle avait été connue des candidats au mécanisme du rémunération de capacité lors des mises aux enchères précédentes, auraient raisonnablement dû entraîner une adaptation sensible (à la baisse) de leurs offres. Dans une

Het derde principe vervat in de ontwerp-bepaling voorziet in de toepassing van nieuwe bepalingen van de werkingsregels op lopende contracten, zelfs indien deze bepalingen tot een ander aanbod (of geen aanbod) van de capaciteitsleverancier zouden hebben geleid indien hij daarvan op de hoogte was geweest op het ogenblik dat hij zijn aanbod deed, wanneer deze toepassing noodzakelijk is om het evenwicht van het contract, dat als gevolg van een plotselinge crisis op de energiemarkt zou zijn verbroken, te herstellen. Een typisch geval is het opnemen in de werkingsregels van een hervorming van het mechanisme voor de indexering van de uitoefenprijs. Een dergelijke indexering had, indien zij bij de kandidaten voor het capaciteitsvergoedingsmechanisme tijdens de vorige veilingen bekend was geweest,

telle hypothèse, l'application d'un tel mécanisme aux contrats déjà signés devrait être exclue par la CREG (en vertu de la deuxième règle contenue dans la disposition en projet). Toutefois, comme mentionné précédemment, la guerre en Ukraine et la crise énergétique qui en a résulté ont montré qu'une telle crise soudaine sur le marché de l'énergie peut engendrer des hausses de prix qui ne pouvaient être raisonnablement anticipés au moment du dépôt des offres lors des mises aux enchères précédentes. Ces hausses de prix sont telles qu'elles doivent être considérées comme entraînant une rupture de l'équilibre contractuel qui existait au moment de la signature du contrat de capacité. Dans une telle hypothèse, la CREG pourrait accepter l'application de la règle nouvelle – ici, la réforme du mécanisme d'indexation du prix d'exercice – aux contrats déjà conclus car il a été démontré à plusieurs reprises que la non-application rétroactive de la modification du mécanisme d'indexation du prix d'exercice mènerait potentiellement à un risque de répétition excessive d'occurrences de l'obligation de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice. En effet, une analyse du gestionnaire de réseau a montré que, pour l'année 2022, les fournisseurs de capacité sujets à un prix d'exercice initial de 300 €/MWh, avec un mécanisme d'indexation maintenu comme tel, auraient dû rembourser des revenus (jugés initialement excessifs mais entre-temps devenus admissibles) pendant plus de 2000 heures au cours de cette année. Cela démontre clairement le besoin d'adapter le mécanisme d'indexation pour les capacités bénéficiant déjà d'un contrat de capacité pluriannuel afin d'éviter un impact excessif de l'obligation de remboursement en cas de hausses de prix imprévisibles résultant d'évènements incontrôlables. Dans le cas contraire, l'objectif initial de l'obligation de remboursement, qui est d'éviter que les fournisseurs de capacité ne bénéficient de revenus excessifs, ne serait plus rempli, et

redelijkerwijs moeten leiden tot een aanzienlijke (neerwaartse) aanpassing van hun biedingen. In dat geval zou de toepassing van een dergelijk mechanisme op reeds ondertekende contracten door de CREG moeten worden uitgesloten (krachtens de tweede regel van de ontwerpbepaling). Zoals hierboven vermeld, hebben de oorlog in Oekraïne en de daaruit voortvloeiende energiecrisis echter aangetoond dat een dergelijke plotse crisis op de energiemarkt kan leiden tot prijsstijgingen die redelijkerwijs niet konden worden voorzien op het ogenblik dat de biedingen in de vorige veilingen werden ingediend. Deze prijsstijgingen zijn van dien aard dat ze moeten worden beschouwd als een schending van het contractuele evenwicht dat bestond op het ogenblik van de ondertekening van het capaciteitscontract. In een dergelijk geval zou de CREG de toepassing van de nieuwe regel - in casu de indexering van de uitoefenprijs - op de reeds afgesloten contracten kunnen aanvaarden daar meermaals aangetoond is dat de niet-retroactieve toepassing van de wijziging van het mechanisme voor de indexering van de uitoefenprijs mogelijk zou leiden tot een risico op een buitensporige herhaling van de verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs.Uit een analyse van het jaar 2022 is immers gebleken dat capaciteitsleveranciers met een initiële uitoefenprijs van 300 euro/MWh, wanneer het indexeringsmechanisme als zodanig wordt gehandhaafd, gedurende meer dan 2.000 uur in dat jaar inkomsten zouden hebben moeten terugbetalen (die aanvankelijk buitensporig werden geacht maar intussen subsidiabel zijn geworden). Dit toont duidelijk aan dat het

l'équilibre contractuel entre les parties au contrat de capacité risque d'être compromis.

indexeringsmechanisme moet worden aangepast voor capaciteiten die reeds profiteren van een meerjarencontract voor capaciteit, teneinde een buitensporig effect van de terugbetalingsverplichting te voorkomen in geval van onvoorspelbare prijsstijgingen als gevolg van oncontroleerbare gebeurtenissen. Anders zou het oorspronkelijke doel van de terugbetalingsverplichting, namelijk het vermijden van buitensporige inkomsten voor capaciteitsleveranciers, niet langer worden bereikt en zou het contractuele evenwicht tussen de partijen bij het capaciteitscontract in gevaar kunnen komen.

1.3. Exposé relatif à l'entrée en vigueur rétroactive de la proposition de modification relatif aux règles de fonctionnement

1.3. Toelichting bij de retroactieve inwerkingtreding van de beoogde wijziging inzake de werkingsregels

Il est prévu que la modification envisagée de l'article 7undecies,§12 de la loi électricité en ce qui concerne les règles de fonctionnement prenne effet rétroactivement. Plus précisément, il est prévu que cette disposition prenne effet à partir du 13 mai 2022, date à laquelle la CREG, conformément à l'article 7undecies,§12 de la loi électricité, a adopté les règles de fonctionnement dans le cadre de la vente aux enchères qui s'est déroulée en octobre 2022 conformément à l'article 7undecies, §10 de la loi Electricité.

Er wordt beoogd dat de beoogde wijziging van artikel 7undecies, §12 van de Elektriciteitswet met betrekking tot de werkingsregels retroactief in werking treedt. Meer specifiek wordt beoogd dat deze bepaling uitwerking heeft met ingang van 13 mei 2022, de datum waarop de CREG overeenkomstig artikel 7undecies,§12 van de Elektriciteitswet de werkingsregels heeft vastgesteld in het kader van de veiling die in oktober 2022 heeft plaatsgevonden overeenkomstig artikel 7undecies, §10 van de Elektriciteitswet.

Etant donné que le principe exposé ci-dessus dans la loi Electricité a déjà été appliqué par la CREG dans le cadre des règles de fonctionnement établies dans le cadre de la vente aux enchères qui a eu lieu en octobre 2022 conformément à l'article 7undecies, §10 de la loi Electricité, l'entrée en vigueur rétroactive conformément à l'arrêt de la Cour constitutionnelle du 14 janvier 2003 avec le n° 3/2003 (B.2.9.) ne donne pas lieu à une insécurité juridique. En fait, la sécurité juridique

Gelet op dat het hierboven toegelichte principe in de Elektriciteitswet door de CREG reeds is toepast in het kader van de de werkingsregels zoals vastgesteld in het kader van de veiling die in oktober 2022 heeft plaatsgevonden overeenkomstig artikel 7undecies, §10 van de Elektriciteitswet geeft de inwerkingtreding met terugwerkende kracht overeenkomstig het arrest van het Grondwettelijk Hof van 14 januari 2003 met nr. 3/2003 (B.2.9.) geen

est justement recherchée puisqu'elle est indispensable à la réalisation du bon fonctionnement du mécanisme de rémunération de capacité et donc de l'intérêt public.

aanleiding tot rechtsonzekerheid. Er wordt zelfs net gepoogd de rechtszekerheid te bewerkstelligen daar deze onontbeerlijk is voor de verwezenlijking van de goede werking van het capaciteitsvergoedingsmechanisme en bijgevolg het algemeen belang.

2. Modifications relatives à l'obligation de remboursement dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité visé au chapitre Ibis de la loi sur l'électricité

2. wijzigingen met betrekking tot de terugbetaalverpliching in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals bedoeld in hoofdstuk IIbis van de Elektriciteitswet

2.1. Exposé relatif aux options de fiabilité

2.1. Toelichting met betrekking tot de betrouwbaarheidsopties

Conformément à l'article 7undecies, §11, alinéa 1er de la loi Electricité, le gestionnaire de réseau conclut un contrat de capacité avec les fournisseurs de capacité. Un fournisseur de capacité, conformément à l'article 2, 75° de la loi Electricité 75°, désigne *« tout détenteur de capacité qui est sélectionné au terme d'une mise aux enchères, ou qui, pour autant qu'il soit pré-qualifié, participe au marché secondaire mettant à disposition une capacité pendant la période de fourniture de capacité, en échange de la rémunération de capacité ».*

Overeenkomstig Artikel 7undecies, §11, eerste lid van de Elektriciteitswet sluit de netbeheerder een capaciteitscontract af met de capaciteitsleveranciers. Een capaciteitsleverancier betreft overeenkomstig artikel 2, 75° van de Elektriciteitswet 75° *"iedere capaciteitshouder die is geselecteerd na beëindiging van een veiling of die, mits te zijn geprekwalificeerd, deelneemt aan de secundaire markt, die een capaciteit beschikbaar stelt tijdens de periode van capaciteitslevering, tegen een capaciteitsvergoeding".*

Conformément à l'article 7undecies, §11, alinéa 2 de la loi Electricité, ce contrat de capacité décrit les droits et obligations du gestionnaire de réseau et du fournisseur de capacité, y compris, entre autres, l'obligation de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice.

Overeenkomstig artikel 7undecies, §11, tweede lid van de Elektriciteitswet beschrijft dit capaciteitscontract de rechten en verplichtingen van de netbeheerder en van de capaciteitsleverancier, waaronder onder andere de verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs.

Par analogie avec le mécanisme de rémunération de capacité envisagé avant la loi précitée du 15 mars 2021, en vertu de la loi du 22 avril 2019 modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, afin d'établir un mécanisme de rémunération de capacité, le mécanisme de rémunération de capacité actuel concerne un mécanisme basé sur des options de fiabilité comme en témoigne la note explicative dans le cadre de la décision d'aide d'État de la Commission européenne du 27 août 2021, sous le numéro d'affaire SA.54915. (voir numéros de marge 146 à 164).

Naar analogie met het capaciteitsvergoedingsmechanisme zoals beoogd werd voorafgaand aan de voornoemde wet van 15 maart 2021, krachtens 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, betreft het huidig capaciteitsvergoedingsmechanisme een mechanisme dat is gebaseerd op betrouwbaarheidsopties zoals blijkt uit de toelichting in het kader van de staatsteunbeslissing van de Europese Commissie van 27 augustus 2021, onder zaaknummer SA.54915 (zie randnummers 146 tot en met 164).

Dans le cadre de la décision de la Commission européenne relative aux aides d'État du 27 août 2021, sous le numéro de dossier SA.54915, il a notamment été expliqué ce qui suit :

In het kader van de staatsteunbeslissing van de Europese Commissie van 27 augustus 2021, onder zaaknummer SA.54915, werd hierover onder andere het volgende toegelicht:

"(146)Le mécanisme de capacité mis en place par la Belgique prévoit l'achat, par le cocontractant, de la capacité auprès des fournisseurs de capacité sous la forme d'options de fiabilité. Les fournisseurs de capacité qui sont sélectionnés au terme d'une mise aux enchères vendent les options de fiabilité à l'acheteur central contre une rémunération de capacité fixe. Lorsque le prix de référence est supérieur à un niveau prédéfini, à savoir le prix d'exercice, le fournisseur de capacité est tenu de rembourser la différence entre le prix de référence et le prix d'exercice à l'acheteur central, calculée sur la base des volumes de capacité contractés.

"(146) In het Belgische capaciteitsmechanisme koopt de contractuele tegenpartij de capaciteit van de capaciteitsaanbieders in de vorm van betrouwbaarheidsopties. De via een veiling geselecteerde capaciteitsaanbieders verkopen de betrouwbaarheidsopties aan de centrale inkoper en ontvangen als tegenprestatie een vaste capaciteitsvergoeding. Wanneer de referentieprijs een vooraf vastgesteld niveau overschrijdt, de zogenaamde uitoefenprijs, is de capaciteitsaanbieder verplicht het verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs terug te betalen aan de centrale inkoper, berekend op basis van de gecontracteerde capaciteitsvolumes.

(147) En conséquence, les revenus du fournisseur de capacité sur le marché «energy-

(147) Als gevolg daarvan worden de inkomsten van de capaciteitsaanbieder op de

only» sont plafonnés au prix d'exercice, mais les fournisseurs de capacité recevront une rémunération de capacité fixe et certaine en contrepartie. En d'autres termes, les fournisseurs de capacité renoncent à percevoir une partie de leurs rentes de rareté incertaines pour recevoir en contrepartie une rémunération de capacité certaine, ce qui réduit considérablement le risque de volatilité des revenus et donc les risques liés à l'investissement à réaliser. L'objectif des options de fiabilité est double. En premier lieu, l'obligation de remboursement limite les possibilités de réaliser des profits inattendus et, en second lieu, elle incite les CMU à être disponibles au cours des périodes pertinentes du point de vue de la sécurité d'approvisionnement.

"energy-onlymarkt" beperkt tot de uitoefenprijs, maar zijn capaciteitsaanbieders in ruil daarvoor verzekerd van een vaste en bepaalde capaciteitsvergoeding. Met andere woorden, de capaciteitsaanbieders geven een deel van hun onzekere schaarsterente op om in ruil daarvoor een bepaalde capaciteitsvergoeding te ontvangen, waardoor het risico op fluctuerende inkomsten en dus ook de risico's in verband met de te verrichten investering aanzienlijk worden beperkt. De betrouwbaarheidsoptie heeft een tweeledig doel. Ten eerste beperkt de terugbetalingsverplichting het potentieel voor uitzonderlijke winsten en ten tweede worden CMU's daardoor gestimuleerd om beschikbaar te zijn op momenten die relevant zijn voor de voorzieningszekerheid.

[...]

[...]

(512) En ce qui concerne les observations de certaines parties intéressées selon lesquelles les mécanismes de l'obligation de remboursement sont discriminatoires à l'égard des exploitants de capacités avec un programme complet (considérants 250 et 251), la Belgique a fait valoir que le MRC trouve un équilibre entre l'inclusion de l'obligation de remboursement et la prévention de la discrimination à l'égard des capacités qui ne peuvent être activées qu'à un prix supérieur au prix d'exercice.

(512) Met betrekking tot de opmerkingen van sommige belanghebbenden dat de mechanismen van de terugbetalingsverplichting exploitanten van capaciteit met een volledig programma benadelen (overwegingen 250 en 251), voerde België aan dat met het CRM een evenwicht wordt bereikt tussen het opnemen van de terugbetalingsverplichting en het vermijden van discriminatie ten aanzien van capaciteit die alleen kan worden geactiveerd tegen een prijs die hoger is dan de uitoefenprijs.

(513) La Commission note que les États membres qui disposent de mécanismes de capacité similaires à l'échelle du marché ont adopté des pratiques divergentes en ce qui concerne l'obligation de remboursement. La Commission constate également que le mécanisme de l'obligation de remboursement dans le cadre du MRC belge a été

(513) De Commissie merkt op dat lidstaten met vergelijkbare marktbrede capaciteitsmechanismen met betrekking tot de terugbetalingsverplichting uiteenlopende praktijken hanteren. De Commissie merkt ook op dat het mechanisme van de terugbetalingsverplichting in het Belgische CRM na openbare raadplegingen aanzienlijk is gewijzigd en verbeterd.

considérablement modifié et amélioré à la suite de consultations publiques.

(514) La Commission estime donc que le mécanisme de l'obligation de remboursement offre un bon compromis entre les deux objectifs concurrents visés au considérant 512. »

(514) De Commissie is derhalve van oordeel dat met het mechanisme van de terugbetalingsverplichting het juiste evenwicht wordt gevonden tussen de twee concurrerende doelstellingen die in overweging 512 worden genoemd."

2.2. Exposé relatif à ce qui est envisagé avec les modifications législatives proposées

2.2. Toelichting van wat wordt beoogd met de voorgestelde wetswijzigingen

2.2.1. modifications relatifs aux définitions et la terminologie utilisées

2.2.1. Wijziging inzake de definities en de gebruikte terminologie

Etant donné que l'obligation de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice concerne une des options de fiabilité comme cela était déjà également prévu dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité envisagé, avant la loi précitée du 15 mars 2021, en vertu de 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, comme en témoigne la définition des options de fiabilité telle que visée à l'art. 2, 72° de la loi Electricité et telle qu'introduite en vertu de la loi du 22 avril 2019 précitée, il s'agit notamment d'aligner la définition visée à l'art. 2, 72° et 80° de la loi Electricité ainsi que la terminologie utilisée à l'art. 7undecies, §11, alinéa 2, de la loi Electricité sur celle-ci.

Daar de verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs één van de betrouwbaarheidsopties betreft zoals reeds ook werd beoogd in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme dat beoogd werd, voorafgaand aan de voornoemde wet van 15 maart 2021, krachtens 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, zoals blijkt uit de definitie van betrouwbaarheisopties zoals bedoeld in art. 2, 72° van de Elektriciteitswet en zoals ingevoerd krachtens de voornoemde wet van 22 april 2019, wordt onder andere beoogd de definitie zoals bedoeld in artikel 2, 72° en 80° van de Elektriciteitswet alsook de gebruikte terminologie in artikel 7undecies, §11, tweede lid, van de Elektriciteitswet hierop af te stemmen.

Le premier objectif est d'adapter la définition des options de fiabilité afin qu'il soit plus clair que l'obligation pour un fournisseur de capacité de rembourser la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice au gestionnaire du réseau est l'une des options de fiabilité qui

Er wordt in de eerste plaats beoogd de definitie van betrouwbaarheidsopties aan te passen zodat het duidelijker is dat de verplichting voor een capaciteitsleverancier om het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs terug te

caractérisent le mécanisme de rémunération de capacité .

betalen aan de netbeheerder één van de betrouwbaarheidsopties uitmaakt die het capaciteitsvergoedingsmechanisme kenmerkt.

Ensuite, il est envisagé d'insérer une nouvelle définition de l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération des capacités à la lumière de la modification prévue de l'article 7undecies, §11 de la loi Electricité. L'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité est l'obligation pour un fournisseur de capacité de rembourser la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice au gestionnaire du réseau, dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité sauf dans les cas prévus conformément l'article 7undecies, §11, alinéa 3.

Vervolgens wordt beoogd een nieuwe definitie in te voegen voor de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme in het licht van de beoogde wijziging van artikel 7undecies, §11 van de Elektriciteitswet. Een terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme betreft de verplichting voor een capaciteitsleverancier om het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs terug te betalen aan de netbeheerder in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme, met uitzondering van de gevallen vastgesteld krachtens artikel 7undecies, §11, derde lid van de Elektriciteitswet.

Enfin, cet article vise également à adapter la définition du "prix d'exercice" figurant à l'article 2, 80° de la loi sur l'électricité afin de l'aligner sur la définition de " l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité ".

Tot slot wordt ook beoogd de definitie van "uitoefenprijs" aan te passen, zoals vervat in artikel 2, 80° van de Elektriciteitswet opdat deze in lijn wordt gebracht met de definitie van "de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme".

2.2.2. Exposé relatif à l'insertion de l'autorisation facultative au Roi à l'article 7undecies, §11 de la loi électricité

2.2.2. Toelichting bij de invoeging van de facultatieve machtiging aan de Koning in artikel 7undecies, §11 van de Elektriciteitswet

2.2.2.1. Exposé relatif à l'objet de l'autorisation

2.2.2.1. Toelichting bij het oogmerk van de machtiging

Il est prévu d'insérer une autorisation facultative à l'article 7undecies, §11 de la loi Electricité, afin de prévoir une dérogation à l'option de fiabilité prévoyant l'obligation de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice pour la participation active de la demande. Le Roi peut ainsi déterminer dans le cadre de cette autorisation que la participation active de la demande n'est pas soumise à l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération

Er wordt beoogd een facultatieve machtiging in te voegen in artikel 7undecies, §11 van de Elektriciteitswet, opdat er voorzien kan worden in een afwijking op de betrouwbaarheidsoptie die voorziet in de verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs voor vraagrespons. De Koning kan aldus krachtens deze machtiging bepalen dat vraagrespons niet onderworpen is aan de terugbetaalverplichting van het

de capacité ainsi que, le cas échéant, aux conditions qui lui sont applicables.

capaciteitsvergoedingsmechanisme alsook desgevallend de voorwaarden die hiervoor gelden.

Conformément à l'article 22, paragraphe 1, point d), du Règlement (UE) 2019/943 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 sur le marché intérieur de l'électricité, les mécanismes de capacité sélectionnent les fournisseurs de capacité au moyen d'une procédure transparente, non discriminatoire et concurrentielle. Dans le cadre de la décision d'aide d'État de la Commission européenne du 27 août 2021, sous le numéro d'affaire SA.54915, la Commission européenne a jugé, dans le marginal 396, sur la base des règles de fonctionnement soumises, que le mécanisme de rémunération de capacité belge prévoit que la capacité sera achetée par le biais d'une procédure transparente, non discriminatoire et concurrentielle.

Overeenkomstig artikel 22, lid 1, d) van Verordening (EU) 2019/943 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 betreffende de interne markt voor elektriciteit, dienen capaciteitsmechanismen capaciteitsaanbieders te selecteren via een transparante, niet-discriminerende en concurrerende procedure. In het kader van de staatsteunbeslissing van de Europese Commissie van 27 augustus 2021, onder zaaknummer SA.54915, heeft de Europese Commissie in randnummer 396 geoordeeld, op basis van de voorgelegde werkingsregels, dat het Belgisch capaciteitsvergoedingsmechanisme voorziet dat capaciteit zal worden aangekocht door middel van en transparante, niet-discriminerende en concurrerende procedure.

En outre, tout octroi de l'exception envisagée devrait également être compatible avec les articles 10 et 11 de la Constitution.

Bovendien dient de eventuele toekenning van de beoogde uitzondering ook verenigbaar te zijn met artikel 10 en 11 van de Grondwet.

Selon la jurisprudence de la Cour constitutionnelle, les règles constitutionnelles d'égalité et de non-discrimination ne s'opposent pas à l'établissement d'une différence de traitement entre certaines catégories, à condition que cette différence soit fondée sur un critère objectif et qu'elle soit raisonnablement justifiée.

Overeenkomstig rechtspraak van het Grondwettelijk Hof sluiten de grondwettelijke regels van de gelijkheid en de niet-discriminatie niet uit dat een verschil in behandeling tussen bepaalde categorieën wordt ingesteld, voor zover dat verschil berust op een objectief criterium en het redelijk verantwoord is.

Arrêt de la Cour constitutionnelle du 8 juillet 1997, n° 37/97, B.7 (souligné par l'auteur) :

Arrest van het Grondwettelijk Hof van 8 juli 1997, nr. 37/97, B.7. (eigen onderlijning):

B.7. Les règles constitutionnelles de l'égalité et de la non-discrimination n'excluent pas qu'une différence de traitement soit établie entre des catégories de personnes, pour autant qu'elle repose sur un critère objectif et qu'elle soit raisonnablement justifiée.

"B.7. De grondwettelijke regels van de gelijkheid en de niet-discriminatie sluiten niet uit dat een verschil in behandeling tussen bepaalde categorieën van personen wordt ingesteld, voor zover dat verschil op een

objectief criterium berst en het redelijk verantwoord is.

L'existence d'une telle justification doit s'apprécier en tenant compte du but et des effets de la mesure critiquée ainsi que de la nature des principes en cause; le principe d'égalité est violé lorsqu'il est établi qu'il n'existe pas de rapport raisonnable de proportionnalité entre les moyens employés et le but visé.

Het bestaan van een dergelijke verantwoording moet worden beoordeeld rekening houdend met het doel en de gevolgen van de betwiste maatregel en met de aard van de ter zake geldende beginselen; het gelijkheidsbeginsel is geschonden wanneer vaststaat dat geen redelijk verband van evenredigheid bestaat tussen de aangewende middelen en het beoogde doel.

Les articles 10 et 11 de la Constitution ont une portée générale. Ils interdisent toute discrimination, quelle qu'en soit l'origine. Ils sont également applicables en matière fiscale, ce que confirme d'ailleurs l'article 172 de la Constitution, lequel fait une application particulière du principe d'égalité formulé à l'article 10. »

De artikelen 10 en 11 van de Grondwet hebben een algemene draagwijdte. Zij verbieden elke discriminatie, ongeacht de oorsprong ervan. Zij zijn eveneens toepasselijk in fiscale aangelegenheden, wat overigens wordt bevestigd door artikel 172 van de Grondwet, dat een bijzondere toepassing inhoudt van het in artikel 10 vervatte gelijkheidsbeginsel."

L'autorisation qui permet au Roi de prévoir une exception à l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité ne vise pas à porter atteinte aux exigences de non-discrimination susmentionnées, étant donné que la différence avec les technologies qui ne pourraient pas être couvertes par cette exception est basée sur des critères objectifs qui sont raisonnablement justifiés.

De machtiging die aan de Koning toelaat te kunnen voorzien in een uitzondering op de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme beoogt geen afbreuk te doen aan voornoemde vereisten inzake non-discriminatie daar het verschil met de technologieën die niet onder dergelijke uitzondering zouden kunnen vallen berust op objectieve criteria die redelijk verantwoord zijn.

Cette distinction repose sur des critères objectifs, car l'exception ne peut être accordée dans le cadre des contrats de capacité conclus entre le gestionnaire de réseau et les fournisseurs de capacité que dans la mesure où la capacité est offerte par le biais de la participation active de la demande.

Het onderscheid berust op objectieve criteria daar de uitzondering enkel toegekend kan worden in het kader van de capaciteitscontracten afgesloten tussen de netbeheerder en capaciteitsleveranciers voor zover de capaciteit wordt aangeboden doormiddel van vraagrespons.

La participation active de la demande est définie comme suit conformément à l'article 2, 112° de la loi Electricité :

Vraagrespons wordt overeenkomstig artikel 2, 112° van de Elektriciteitswet als volgt gedefinieerd:

« 112° "participation active de la demande": le changement qu'apporte le client final à sa charge d'électricité par rapport à son profil de consommation habituel ou actuel pour réagir aux signaux du marché, y compris à des variations de prix de l'électricité en fonction du moment ou des incitations financières, ou pour réagir à l'acceptation de l'offre du client final de vendre, seul ou par le biais de l'agrégation, une réduction ou une augmentation de la demande à un prix déterminé sur un marché organisé tel qu'il est défini à l'article 2, point 4), du Règlement d'exécution (UE) n° 1348/2014 de la Commission du 17 décembre 2014 concernant la déclaration des données en application de l'article 8, paragraphes 2 et 6, du règlement (UE) n° 1227/2011 du Parlement européen et du Conseil concernant l'intégrité et la transparence du marché de gros de l'énergie; »

"112° "vraagrespons": de verandering van de elektriciteitsbelasting door eindafnemers ten opzichte van hun normale of bestaande verbruikspatronen, in reactie op de marktsignalen, waaronder tijdvariabele elektriciteitsprijzen of financiële prikkels, of in reactie op het aanvaarden van het bod van de eindafnemer, individueel of via aggregatie, om vraagvermindering of -verhoging voor een bepaalde prijs te verkopen op de georganiseerde markt, zoals gedefinieerd in artikel 2, punt 4, van de Uitvoeringsverordening (EU) nr. 1348/2014 van de Commissie van 17 december 2014 inzake de informatieverstrekking overeenkomstig artikel 8, leden 2 en 6, van Verordening (EU) nr. 1227/2011 van het Europees Parlement en de Raad betreffende de integriteit en transparantie van de groothandelsmarkt voor energie;"

Les critères objectifs susmentionnés sont raisonnables car on peut faire valoir que les conditions actuelles de l'obligation de remboursement du mécanisme de redevance de capacité présentent un risque inhérent pour la participation active de la demande au réseau au mécanisme de rémunération de capacité, car pour la participation active de la demande, cela pourrait avoir pour effet que ce fournisseur de capacité doive rembourser des redevances de capacité qu'il n'aurait pas perçues.

De voornoemde objectieve criteria zijn redelijk daar gesteld kan worden dat de huidige voorwaarden voor de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme een inherent risico vormt voor de deelname van raagrespons aan het capaciteitsvergoedingsmechanisme, aangezien dit voor vraagrespons het gevolg zou kunnen hebben dat deze capaciteitsleverancier capaciteitsvergoedingen zou moeten terugbetalen die deze capaciteitsleverancier niet ontvangen zou hebben.

Comme expliqué ci-dessus, l'objectif principal de l'obligation prévue dans les options de fiabilité de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice est double. En ce qui concerne l'objectif dans lequel cette obligation vise à limiter le potentiel de profits extraordinaires, le gestionnaire de réseau a reçu des commentaires à plusieurs reprises lors de consultations publiques indiquant que la participation active de

Zoals hierboven uiteengezet is het hoofddoel van de in de betrouwbaarheidsopties voorziene verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs tweeledig. Aangaande het doel waarin deze verplichting beoogt het potentieel voor uitzonderlijke winsten te beperken, heeft de netbeheerder bij verschillende gelegenheden tijdens openbare raadplegingen feedback

la demande ne bénéficie pas de ces revenus excessifs comme d'autres fournisseurs de capacité participant au mécanisme de rémunération de la capacité. En effet, étant donné la nature du fonctionnement de la participation active de la demande cette technologie doit supporter des coûts d'activation importants et ne peut pas bénéficier de revenus garantis sur les marchés de l'énergie, qui sont de toute façon également soumis à l'obligation de remboursement.

ontvangen waaruit blijkt dat vraagrespons niet van deze buitensporige inkomsten profiteert zoals andere capaciteitsleveranciers die deelnemen aan het capaciteitsvergoedingsmechanisme. Gezien de aard van de werking van vraagrespons moet deze technologie immers aanzienlijke activeringskosten dragen en kan zij niet profiteren van gegarandeerde inkomsten op de energiemarkten, waarvoor in elk geval ook de terugbetalingsverplichting geldt.

S'il apparaît que pour cette raison, il pourrait être soutenu que le remboursement des revenus qui ne sont pas nécessairement absorbés par la technologie de participation active à la demande ne répond pas à l'objectif initial de l'obligation de remboursement et ne tient donc pas compte des spécificités de cette technologie, le Roi pourrait faire usage de l'autorisation optionnelle prévue. En effet, l'application de règles identiques à des situations différentes n'est pas souhaitable et met à mal le principe de neutralité technologique qui devrait permettre la participation de différentes technologies.

Indien blijkt dat om die reden aangevoerd zou kunnen worden dat terugbetalen van inkomsten die niet noodzakelijk door de technologie voor vraagrespons zijn geabsorbeerd, niet voldoet aan de oorspronkelijke doelstelling van de terugbetalingsverplichting en bijgevolg geen rekening wordt gehouden met de specifieke kenmerken van deze technologie, zou de Koning de voorziene facultatieve machtiging kunnen uitoefen. De toepassing van identieke regels op verschillende situaties is namelijk niet wenselijk en zet het principe van technologische neutraliteit, dat de deelname van verschillende technologieën mogelijk moet maken, onder druk.

Compte tenu de ce qui précède, on peut faire valoir qu'une application égale de l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité peut en fin de compte faire en sorte que la non-prise en compte des différentes situations applicables aux différentes technologies participant au mécanisme de rémunération de capacité risque de restreindre fortement la participation de la participation active de la demande au mécanisme de rémunération de capacité ce qui, par conséquent, met en danger l'obtention du niveau requis de sécurité d'approvisionnement. À la lumière de ce qui précède, il convient de noter que, selon la communication marginale de la Commission intitulée "Lignes directrices concernant les aides

Gelet op bovenstaande kan aangevoerd worden dat een gelijke toepassing van de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme uiteindelijk ervoor zou kunnen zorgen dat het niet in rekening brengen van de verschillende situaties er voor kan zorgen dat de deelname van vraagrespons aan het capaciteitsvergoedingsmechanisme minder gestimuleerd wordt, wat bijgevolg het bereiken van het vereiste niveau van bevoorradingszekerheid niet ten goede komt. In het licht daarvan dient opgemerkt te worden dat overeenkomstig randnummer de Mededeling van de Commissie "Richtsnoeren staatssteun ten behoeve van klimaat,

d'État au climat, à la protection de l'environnement et à l'énergie 2022", les États membres sont encouragés à inclure dans leurs mesures de sécurité d'approvisionnement des critères ou des caractéristiques supplémentaires visant à promouvoir la participation de technologies plus vertes (ou à réduire la participation de technologies polluantes) nécessaires pour atteindre les objectifs de l'Union en matière de protection de l'environnement.

milieubescherming en energie 2022 lidstaten worden aangemoedigd om in hun maatregelen ten behoeve van de voorzieningszekerheid aanvullende criteria of kenmerken op te nemen, om de deelname te bevorderen van groenere technologieën (of de deelname van vervuilende technologieën te verminderen) die noodzakelijk zijn om de Uniedoelstellingen inzake milieubescherming te verwezenlijken.

Il est en outre pertinent d'également ajouter que l'exemption de l'obligation de remboursement pour la participation active de la demande ne réduirait pas l'incitation pour celle-ci à contribuer à la sécurité d'approvisionnement belge lorsque cela est nécessaire. En effet, la participation active de la demande reste sujette à une obligation de disponibilité conformément à la capacité pour laquelle elle a signé un contrat de capacité sous peine d'encourir des pénalités d'indisponibilité.

Het is ook relevant hieraan toe te voegen dat een vrijstelling van vraagrespons van de terugbetalingsverplichting de stimulans voor actief vraagbeheer om bij te dragen aan de Belgische voorzieningszekerheid wanneer dat nodig is, niet zou verminderen. Vraagrespons blijft immers onderworpen aan een beschikbaarheidsverplichting overeenkomstig de capaciteit waarvoor het een capaciteitscontract heeft gesloten op straffe van onbeschikbaarheid.

Le raisonnement relatif à la contribution de la participation active de la demande en cas d'exemption de l'obligation de remboursement peut même être poussé plus loin en considérant que celle-ci sera potentiellement plus à même de contribuer à la sécurité d'approvisionnement en déclarant un prix de marché déclaré (remplaçant le prix d'exercice d'application pour le calcul de l'obligation de remboursement) plus juste vis-à-vis de ses coûts d'activation. En effet, en cas d'obligation de remboursement applicable, il ne peut être exclu que certaines unités de participation active de la demande seraient tentées de déclarer un prix de marché déclaré très élevé à partir duquel celles-ci seraient activées, contribueraient à la sécurité d'approvisionnement et devraient rembourser des revenus non-capturés. En cas d'exemption, ces mêmes unités disposent d'une incitation à déclarer un prix de marché reflétant de manière

De redenering betreffende de bijdrage van vraagrespons in geval van vrijstelling van de terugbetalingsverplichting kan zelfs verder gaan door te overwegen dat zij potentieel beter in staat zullen zijn bij te dragen tot de voorzieningszekerheid door een opgegeven marktprijs op te geven (die de toepasselijke uitoefenprijs voor de berekening van de terugbetalingsverplichting vervangt) die billijker is dan hun activeringskosten. In geval van een toepasselijke terugbetalingsverplichting kan immers niet worden uitgesloten dat sommige eenheden voor vraagrespons in de verleiding zouden komen een zeer hoge opgegeven marktprijs op te geven waartegen zij zouden worden geactiveerd, tot de voorzieningszekerheid zouden bijdragen en niet-gevangen inkomsten zouden moeten terugbetalen. In het geval van een vrijstelling hebben diezelfde eenheden

transparente leurs coûts (potentiellement plus bas qu'avec une obligation de remboursement) et on peut s'attendre à ce que celles-ci soient activées plus fréquemment contribuant dès lors davantage à la sécurité d'approvisionnement.

een prikkel om een marktprijs op te geven die transparant hun kosten weerspiegelt (mogelijk lager dan bij een terugbetalingsverplichting) en kan worden verwacht dat zij vaker zullen worden geactiveerd en dus meer zullen bijdragen aan de voorzieningszekerheid.

A la lumière de ce qui précède, le Roi peut décider que la participation active de la demande n'est pas soumise à l'obligation de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice afin que la limitation des bénéfices exceptionnels soit plus équitablement restreinte et qu'elle ne soit restreinte que lorsque cela s'avère pertinent à la lumière des éléments expliqués ci-dessus..

In het licht hiervan kan de Koning beslissen dat vraagrespons niet is onderworpen aan de verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs opdat de beperking van de uitzonderlijke winstens op een meer billijke wijze wordt beperkt en dat deze ook slechts enkel wordt beperkt wanneer dit relevant blijkt, indien blijkt dat dit aangewezen is in het licht van de hierboven toegelichte elementen.

2.2.2.2. Exposé relatif au caractère facultatif de l'autorisation en fonction de la législation européenne sur les aides d'État

2.2.2.2. Toelichting bij het facultatief karakter van de machtiging in functie van het Europeesrecht inzake staatsteun

Lors de l'exercice de l'autorisation facultative susmentionnée au Roi, il convient de rappeler que l'exemption envisagée ne peut être introduite que si elle a été notifiée à la Commission européenne et approuvée conformément à l'article 108, paragraphe 3, du traité sur le fonctionnement de l'Union européenne, ci-après « TFUE », sauf si le régime d'aide envisagé relève du champs d'application d'un règlement adopté conformément à l'article 109 TFUE exemptant la mesure d'aide envisagée de la procédure visée à l'article 108, paragraphe 3, du TFUE.

Bij het uitoefenen van de voornoemde facultatieve machtiging aan de Koning, dient in herinnering gebracht te worden dat de beoogde vrijstelling slechts ingevoerd kan worden indien deze overeenkomstig artikel 108, lid 3 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie, hierna "VWEU", aangemeld is bij de Europese Commissie en goedgekeurd, behoudens indien het beoogde steunregime onder het toepassingsgebied valt van een overeenkomstig artikel 109 VWEU vastgestelde verordening die de beoogde steunmaatregel vrijstelt van de procedure bedoeld in artikel 108, lid 3 van het VWEU.

Comme la Cour de justice l'a déjà relevé dans son arrêt du 5 mars 2019 portant le numéro C-585/17, l'obligation de notification prévue à l'article 108, paragraphe 3, du TFUE, qui est précisée à l'article 2 du règlement no. 659/1999

Zoals het Hof van Justitie in haar arrest van 5 maart 2019 met nummer C-585/17 reeds heeft opgemerkt vormt de aanmeldingsverplichting krachtens artikel 108, lid 3, VWEU, die nader is uitgewerkt in

du Conseil, du 22 mars 1999, portant modalités d'application de l'article 108 du traité sur le fonctionnement de l'Union européenne, devenu l'article 2 du Règlement (UE) 2015/1589 du Conseil du 13 juillet 2015 portant modalités d'application de l'article 108 du traité sur le fonctionnement de l'Union européenne, constitue en effet l'un des aspects fondamentaux du système de contrôle des aides d'État instauré par le TFUE.

artikel 2 van verordening nr. 659/1999 van de Raad van 22 maart 1999 tot vaststelling van nadere bepalingen voor de toepassing van artikel 108 van het verdrag betreffende de werking van de Europese unie, thans artikel 2 van Verordening (EU) 2015/1589 van de Raad van 13 juli 2015 tot vaststelling van nadere bepalingen voor de toepassing van artikel 108 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie, namelijk één van de fundamentele aspecten van het bij het VWEU ingevoerde controlesysteem op het gebied van staatssteun.

À cet égard, l'article 4, paragraphe 1, du Règlement (CE) no 794/2004 de la Commission du 21 avril 2004 concernant la mise en oeuvre du règlement (CE) no 659/1999 du Conseil portant modalités d'application de l'article 93 du traité CE dispose que "*1. Aux fins de l'article 1er, point c), du règlement (CE) no 659/1999, on entend par modification d'une aide existante tout changement autre que les modifications de caractère purement formel ou administratif qui ne sont pas de nature à influencer l'évaluation de la compatibilité de la mesure d'aide avec le marché commun. Toutefois, une augmentation du budget initial d'un régime d'aides existant n'excédant pas 20 % n'est pas considérée comme une modification de l'aide existante* ".

Artikel 4, lid 1, van Verordening (EG) nr 794/2004 van de Commissie van 21 april 2004 tot uitvoering van Verordening (EG) nr. 659/1999 van de Raad tot vaststelling van nadere bepalingen voor de toepassing van artikel 93 van het EG-Verdrag, bepaalt in dat verband dat „ *1. Voor de toepassing van artikel 1, onder c), van Verordening (EG) nr. 659/1999 wordt onder een wijziging in bestaande steun iedere wijziging verstaan, met uitzondering van aanpassingen van louter formele of administratieve aard die de beoordeling van de verenigbaarheid van de steunmaatregel met de gemeenschappelijke markt niet kunnen beïnvloeden. Een verhoging van de oorspronkelijk voor een bestaande steunregeling voorziene middelen met maximaal 20 procent, wordt echter niet als een wijziging van bestaande steun beschouwd*".

La Cour de justice a déjà jugé à cet égard qu'une modification ne saurait être considérée comme purement formelle ou administrative au sens de l'article 4, paragraphe 1, du règlement n° 794/2004 si elle est susceptible d'affecter l'appréciation de la compatibilité de la mesure d'aide avec le marché intérieur (CJUE 13 juin 2013, HGA e.a./Commission, C-630/11 P-C-633/11 P, EU:C:2013:387, point 94).

Het Hof van Justitie heeft dienaangaande reeds geoordeeld dat een wijziging niet als louter formeel of administratief in de zin van artikel 4, lid 1, van verordening nr. 794/2004 kan worden aangemerkt wanneer zij invloed kan hebben op de beoordeling van de verenigbaarheid van de steunmaatregel met de interne markt (HvJ 13 juni 2013, HGA

e.a./Commissie, C-630/11 P–C-633/11 P, EU:C:2013:387, punt 94).

Afin de déterminer si l'éventuelle modification envisagée constitue une altération du régime d'aide susceptible d'affecter l'appréciation de sa compatibilité avec le marché intérieur, auquel cas elle doit être considérée comme une "modification d'une aide existante" et donc comme une "aide nouvelle" soumise à l'obligation de notification prévue à l'article 108, paragraphe 3, TFUE, il est nécessaire de tenir compte à la fois de la nature et de la portée de cette modification et de la décision de la Commission européenne en matière d'aides d'État du 27 août 2021, sous le numéro d'affaire SA.54915. (CJCE 28 octobre 2021, affaires jointes C-915/19 à C-917/19, point 42).

Om vast te stellen of de eventuele beoogde wijziging een wijziging van de steunregeling betreft die van invloed kan zijn op de beoordeling van de verenigbaarheid ervan met de interne markt, in welk geval zij moet worden beschouwd als een „wijziging van bestaande steun" en dus als „nieuwe steun" waarvoor de aanmeldingsplicht van artikel 108, lid 3, VWEU geldt, moet rekening worden gehouden met zowel de aard en de draagwijdte van deze wijziging als met de Staatsteunbeslissing van de Europese Commissie van 27 augustus 2021, onder zaaknummer SA.54915. (HvJ 28 oktober 2021, gevoegde zaken C-915/19 tot C-917/19, punt 42.)

Par conséquent, avant l'exercice éventuel de l'autorisation accordée de déterminer, par dérogation à l'article 7undecies, §11, alinéa 2 de la loi Electricité, que la participation active de la demande n'est pas soumise à l'obligation de remboursement contenue dans les options de fiabilité ainsi que les conditions dans lesquelles cette exception s'applique, conformément aux articles 108 et 109 du TFUE, le Roi devrait également examiner en premier lieu si l'exception envisagée concerne une modification du régime d'aide susceptible d'affecter l'évaluation de sa compatibilité avec le marché intérieur, auquel cas elle devrait être considérée comme une "modification d'une aide existante" et donc comme une "aide nouvelle" soumise à l'obligation de notification prévue à l'article 108, paragraphe 3, du TFUE. Le cas échéant, l'exemption envisagée au titre de l'article 108 du TFUE sera également soumise à l'approbation de la Commission européenne.

Bijgevolg dient de Koning, voorafgaand aan het eventueel uitoefenen van de toegekende machtiging om in afwijking van artikel 7undecies, §11, tweede lid van de Elektriciteitswet te bepalen dat vraagrespons niet onderworpen is aan de verplichting tot terugbetaling vervat in de betrouwbaarheidsopties alsook de voorwaarden waaronder die uitzondering geldt, in naleving van artikel 108 en 109 van het VWEU, ook eerst te onderzoeken of de beoogde uitzondering een wijziging van de steunregeling betreft die van invloed kan zijn op de beoordeling van de verenigbaarheid ervan met de interne markt, in welk geval zij moet worden beschouwd als een „wijziging van bestaande steun" en dus als „nieuwe steun" waarvoor de aanmeldingsplicht van artikel 108, lid 3, VWEU geldt. Desgevallend zal de beoogde uitzondering overeenkomstig artikel 108 van het VWEU ook slechts toegekend mogen worden indien de goedkeuring van de Europese Commissie bekomen wordt.

Commentaire des articles

Commentaar bij de artikelen

Chapitre 1er. – Dispositions générales

Hoofdstuk 1. – Algemene bepalingen

Article 1er

Artikel 1

Cet article détermine le fondement constitutionnel de ce projet de loi.

Dit artikel bepaalt de grondwettelijke basis van dit wetsontwerp.

Chapitre 2. – Modifications de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité

Hoofdstuk 2. – Wijzigingen van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt

Article 2

Artikel 2

Cet article vise à adapter certaines définitions de termes utilisés dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité, ci-après « le CRM », à la lumière des changements prévus en matière d'options de fiabilité.

Dit artikel beoogt een aantal definities van termen die in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme, hierna "het CRM", worden gebruikt, aan te passen in het licht van de beoogde wijzigingen inzake de betrouwbaarheidsopties.

Le premier objectif est d'adapter la définition des options de fiabilité afin qu'il soit plus clair que l'obligation pour un fournisseur de capacité de rembourser la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice au gestionnaire du réseau est l'une des options de fiabilité qui

Er wordt in de eerste plaats beoogd de definitie van betrouwbaarheidsopties aan te passen zodat het duidelijker is dat de verplichting voor een capaciteitsleverancier om het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs terug te betalen aan de netbeheerder één van de

caractérisent le mécanisme de rémunération de capacité .

betrouwbaarheidsopties uitmaakt die het capaciteitsvergoedingsmechanisme kenmerkt.

Ensuite, il est envisagé d'insérer une nouvelle définition de l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération des capacités à la lumière de la modification prévue de l'article 7undecies, §11 de la loi Electricité. L'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité est l'obligation pour un fournisseur de capacité de rembourser la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice au gestionnaire du réseau, dans le cadre du mécanisme de rémunération de capacité sauf dans les cas prévus conformément l'article 7undecies, §11, alinéa 3.

Vervolgens wordt beoogd een nieuwe definitie in te voegen voor de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme in het licht van de beoogde wijziging van artikel 7undecies, §11 van de Elektriciteitswet. Een terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme betreft de verplichting voor een capaciteitsleverancier om het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs terug te betalen aan de netbeheerder in het kader van het capaciteitsvergoedingsmechanisme, met uitzondering van de gevallen vastgesteld krachtens artikel 7undecies, §11, derde lid van de Elektriciteitswet.

Enfin, cet article vise également à adapter la définition du "prix d'exercice" figurant à l'article 2, 80° de la loi sur l'électricité afin de l'aligner sur la définition de " l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité ".

Tot slot wordt ook beoogd de definitie van “uitoefenprijs” aan te passen, zoals vervat in artikel 2, 80° van de Elektriciteitswet opdat deze in lijn wordt gebracht met de definitie van “de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme”.

Article 3

Artikel 3

L'article 3 vise à apporter deux modifications à l'article 7undecies de la loi Electricité. D'une part, il vise à modifier l'article 7undecies, §11 de la loi Electricité en ce qui concerne l'application l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité. D'autre part, il vise à modifier l'article 7undecies, §12 de la loi électricité en ce qui concerne l'application des règles de fonctionnement dans le temps.

Artikel 3 beoogt twee wijzigingen aan te brengen aan artikel 7undecies van de Elektriciteitswet. Enerzijds wordt beoogd artikel 7undecies, §11 van de Elektriciteitswet te wijzigen met betrekking tot de toepassing van de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme.
Anderzijds wordt beoogd artikel 7undecies, §12 van de Elektriciteitswet te wijzigen met

betrekking tot de toepassing van de werkingsregels in de tijd.

L'article 3, 1°, a)

L'article 3, 1°, a) vise à aligner la terminologie utilisée à l'article 7undecies, §11, alinéa 2, de la loi électricité sur la nouvelle définition envisagée de l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité.

Artikel 3, 1°, a)

Middels artikel 3, 1°, a) wordt beoogd de gebruikte terminologie in artikel 7undecies, §11, tweede lid, van de Elektriciteitswet in lijn te brengen met de beoogde nieuwe definitie van de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme.

L'article 3, 1°, b)

L'article 3, 1°, b) vise à insérer une autorisation facultative à l'article 7undecies, §11 de la loi Electricité, afin de prévoir une dérogation à l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité. Le Roi peut ainsi déterminer dans le cadre de cette autorisation que la participation active de la demande n'est pas soumise à l'obligation précitée et, le cas échéant, les conditions qui s'appliquent si cela est approprié et si cela est conforme aux règles européennes en matière d'aides d'Etat.

Artikel 3, 1°, b)

Middels artikel 3, 1°, b) wordt beoogd een facultatieve machtiging in te voegen in artikel 7undecies, §11 van de Elektriciteitswet, opdat er voorzien kan worden in een afwijking op de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme. De Koning kan aldus krachtens deze machtiging bepalen dat vraagrespons niet onderworpen is aan voornoemde verplichting alsook desgevallend de voorwaarden die hiervoor gelden indien dit aangewezen is en indien dit in overeenstemming is met de Europese Staatsteunregels .

Conformément à l'article 22, paragraphe 1, point d), du Règlement (UE) 2019/943 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 sur le marché intérieur de l'électricité, les mécanismes de capacité sélectionnent les fournisseurs de capacité au moyen d'une procédure transparente, non discriminatoire et concurrentielle. Dans le cadre de la décision d'aide d'État de la Commission européenne du 27 août 2021, sous le numéro d'affaire SA.54915, la Commission européenne a jugé, dans le marginal 396, sur la base des règles de fonctionnement soumises, que le mécanisme de rémunération de capacité belge prévoit que la capacité sera achetée par le biais d'une

Overeenkomstig artikel 22, lid 1, d) van Verordening (EU) 2019/943 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 betreffende de interne markt voor elektriciteit, dienen capaciteitsmechanismen capaciteitsaanbieders te selecteren via een transparante, niet-discriminerende en concurrerende procedure. In het kader van de staatsteunbeslissing van de Europese Commissie van 27 augustus 2021, onder zaaknummer SA.54915, heeft de Europese Commissie in randnummer 396 geoordeeld, op basis van de voorgelegde werkingsregels, dat het Belgisch capaciteitsvergoedingsmechanisme voorziet dat capaciteit zal worden

procédure transparente, non discriminatoire et concurrentielle.

aangekocht door middel van en transparante, niet-discriminerende en concurrerende procedure.

En outre, tout octroi de l'exception envisagée devrait également être compatible avec les articles 10 et 11 de la Constitution.

Bovendien dient de eventuele toekenning van de beoogde uitzondering ook verenigbaar te zijn met artikel 10 en 11 van de Grondwet.

Selon la jurisprudence de la Cour constitutionnelle, les règles constitutionnelles d'égalité et de non-discrimination ne s'opposent pas à l'établissement d'une différence de traitement entre certaines catégories, à condition que cette différence soit fondée sur un critère objectif et qu'elle soit raisonnablement justifiée.

Overeenkomstig vaste rechtspraak van het Grondwettelijk Hof sluiten de grondwettelijke regels van de gelijkheid en de niet-discriminatie niet uit dat een verschil in behandeling tussen bepaalde categorieën wordt ingesteld, voor zover dat verschil berust op een objectief criterium en het redelijk verantwoord is. (zie bijvoorbeeld GwH 8 juli 1997, nr. 37/97, B.7.)

L'autorisation qui permet au Roi de prévoir une exception à l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité ne vise pas à porter atteinte aux exigences de non-discrimination susmentionnées, étant donné que la différence avec les technologies qui ne pourraient pas être couvertes par cette exception est basée sur des critères objectifs qui sont raisonnablement justifiés.

De machtiging die toelaat te kunnen voorzien in een uitzondering op de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme beoogt geen afbreuk te doen aan voornoemde vereisten inzake non-discriminatie daar het verschil met de technologieën die niet onder dergelijke uitzondering zouden kunnen vallen berust op objectieve criteria die redelijk verantwoord zijn.

Cette distinction repose sur des critères objectifs, car l'exception ne peut être accordée dans le cadre des contrats de capacité conclus entre le gestionnaire de réseau et les fournisseurs de capacité que dans la mesure où la capacité est offerte par le biais de la participation active de la demande.

Het onderscheid berust op objectieve criteria daar de uitzondering enkel toegekend kan worden in het kader van de capaciteitscontracten afgesloten tussen de netbeheerder en capaciteitsleveranciers voor zover de capaciteit wordt aangeboden doormiddel van vraagrespons.

La participation active de la demande est définie comme suit conformément à l'article 2, 112° de la loi Electricité :

Vraagrespons wordt overeenkomstig artikel 2, 112° van de Elektriciteitswet als volgt gedefinieerd:

« 112° "participation active de la demande": le changement qu'apporte le client final à sa charge d'électricité par rapport à son profil de consommation habituel ou actuel pour réagir aux

“112° "vraagrespons": de verandering van de elektriciteitsbelasting door eindafnemers ten opzichte van hun normale of bestaande verbruikspatronen, in reactie op de

signaux du marché, y compris à des variations de prix de l'électricité en fonction du moment ou des incitations financières, ou pour réagir à l'acceptation de l'offre du client final de vendre, seul ou par le biais de l'agrégation, une réduction ou une augmentation de la demande à un prix déterminé sur un marché organisé tel qu'il est défini à l'article 2, point 4), du Règlement d'exécution (UE) n° 1348/2014 de la Commission du 17 décembre 2014 concernant la déclaration des données en application de l'article 8, paragraphes 2 et 6, du règlement (UE) n° 1227/2011 du Parlement européen et du Conseil concernant l'intégrité et la transparence du marché de gros de l'énergie; »

marktsignalen, waaronder tijdvariabele elektriciteitsprijzen of financiële prikkels, of in reactie op het aanvaarden van het bod van de eindafnemer, individueel of via aggregatie, om vraagvermindering of -verhoging voor een bepaalde prijs te verkopen op de georganiseerde markt, zoals gedefinieerd in artikel 2, punt 4, van de Uitvoeringsverordening (EU) nr. 1348/2014 van de Commissie van 17 december 2014 inzake de informatieverstrekking overeenkomstig artikel 8, leden 2 en 6, van Verordening (EU) nr. 1227/2011 van het Europees Parlement en de Raad betreffende de integriteit en transparantie van de groothandelsmarkt voor energie;"

Les critères objectifs susmentionnés sont raisonnables car on peut faire valoir que les conditions actuelles de l'obligation de remboursement du mécanisme de redevance de capacité présentent un risque inhérent pour la participation active de la demande au réseau au mécanisme de rémunération de capacité, car pour la participation active de la demande, cela pourrait avoir pour effet que ce fournisseur de capacité doive rembourser des redevances de capacité qu'il n'aurait pas perçues.

De voornoemde objectieve criteria zijn redelijk daar gesteld kan worden dat de huidige voorwaarden voor in de betrouwbaarheidsopties voorziene verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs een inherent risico vormt voor de deelname van raagrespons aan het capaciteitsvergoedingsmechanisme, aangezien dit voor vraagrespons het gevolg zou kunnen hebben dat deze capaciteitsleverancier capaciteitsvergoedingen zou moeten terugbetalen die deze capaciteitsleverancier niet ontvangen zou hebben.

Comme expliqué ci-dessus, l'objectif principal de l'obligation prévue dans les options de fiabilité de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice est double. En ce qui concerne l'objectif dans lequel cette obligation vise à limiter le potentiel de profits extraordinaires, le gestionnaire de réseau a reçu des commentaires à plusieurs reprises lors de consultations publiques indiquant que la participation active de la demande ne bénéficie

Zoals hierboven uiteengezet is het hoofddoel van in de betrouwbaarheidsopties voorziene verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs tweeledig. Aangaande het doel waarin deze verplichting beoogt het potentieel voor uitzonderlijke winsten te beperken, heeft de netbeheerder bij verschillende gelegenheden tijdens openbare raadplegingen feedback

pas de ces revenus excessifs comme d'autres fournisseurs de capacité participant au mécanisme de rémunération de la capacité. En effet, étant donné la nature du fonctionnement de la participation active de la demande cette technologie doit supporter des coûts d'activation importants et ne peut pas bénéficier de revenus garantis sur les marchés de l'énergie, qui sont de toute façon également soumis à l'obligation de remboursement.

ontvangen waaruit blijkt dat vraagrespons niet van deze buitensporige inkomsten profiteert zoals andere capaciteitsleveranciers die deelnemen aan het capaciteitsvergoedingsmechanisme. Gezien de aard van de werking van vraagrespons moet deze technologie immers aanzienlijke activeringskosten dragen en kan zij niet profiteren van gegarandeerde inkomsten op de energiemarkten, waarvoor in elk geval ook de terugbetalingsverplichting geldt.

S'il apparaît que pour cette raison, il pourrait être soutenu que le remboursement des revenus qui ne sont pas nécessairement absorbés par la technologie de participation active à la demande ne répond pas à l'objectif initial de l'obligation de remboursement et ne tient donc pas compte des spécificités de cette technologie, le Roi pourrait faire usage de l'autorisation optionnelle prévue. En effet, l'application de règles identiques à des situations différentes n'est pas souhaitable et met à mal le principe de neutralité technologique qui devrait permettre la participation de différentes technologies.

Indien blijkt dat om die reden aangevoerd zou kunnen worden dat terugbetalen van inkomsten die niet noodzakelijk door de technologie voor vraagrespons zijn geabsorbeerd, niet voldoet aan de oorspronkelijke doelstelling van de terugbetalingsverplichting en bijgevolg geen rekening wordt gehouden met de specifieke kenmerken van deze technologie, zou de Koning de voorziene facultatieve machtiging kunnen uitoefen. De toepassing van identieke regels op verschillende situaties is namelijk niet wenselijk en zet het principe van technologische neutraliteit, dat de deelname van verschillende technologieën mogelijk moet maken, onder druk.

En outre, le gestionnaire de réseau a reçu à plusieurs reprises, lors de consultations publiques, des commentaires selon lesquels la participation active à la demande ne bénéficie pas de ce revenu excessif comme d'autres fournisseurs de capacité participant au mécanisme de rémunération de la capacité.

De netbeheerder heeft tijdens openbare raadplegingen bovendien herhaaldelijk opmerkingen ontvangen dat vraagrespons niet van deze buitensporige inkomsten profiteert zoals andere capaciteitsleveranciers die aan het capaciteitsvergoedingsmechanisme deelnemen.

Compte tenu de ce qui précède, on peut faire valoir qu'une application égale de l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité peut en fin de compte faire en sorte que la non-prise en compte des différentes situations risque de

Gelet op bovenstaande kan aangevoerd worden dat een gelijke toepassing van de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme uiteindelijk ervoor zou kunnen zorgen dat het niet in rekening brengen van de

rendre la participation de la participation active de la demande au mécanisme de rémunération de capacité moins incitative, ce qui, par conséquent, ne favorise pas l'obtention du niveau requis de sécurité d'approvisionnement. À la lumière de ce qui précède, il convient de noter que, selon la communication marginale de la Commission intitulée "Lignes directrices concernant les aides d'État au climat, à la protection de l'environnement et à l'énergie 2022", les États membres sont encouragés à inclure dans leurs mesures de sécurité d'approvisionnement des critères ou des caractéristiques supplémentaires visant à promouvoir la participation de technologies plus vertes (ou à réduire la participation de technologies polluantes) nécessaires pour atteindre les objectifs de l'Union en matière de protection de l'environnement.

verschillende situaties er voor kan zorgen dat de deelname van vraagrespons aan het capaciteitsvergoedingsmechanisme minder gestimuleerd wordt, wat bijgevolg het bereiken van het vereiste niveau van bevoorradingszekerheid niet ten goede komt. In het licht daarvan dient opgemerkt te worden dat overeenkomstig randnummer de Mededeling van de Commissie "Richtsnoeren staatssteun ten behoeve van klimaat, milieubescherming en energie 2022 lidstaten worden aangemoedigd om in hun maatregelen ten behoeve van de voorzieningszekerheid aanvullende criteria of kenmerken op te nemen, om de deelname te bevorderen van groenere technologieën (of de deelname van vervuilende technologieën te verminderen) die noodzakelijk zijn om de Uniedoelstellingen inzake milieubescherming te verwezenlijken.

A la lumière de ce qui précède, le Roi peut décider que la participation active de la demande n'est pas soumise à l'obligation de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice afin que la limitation des bénéfices exceptionnels soit plus équitablement restreinte et qu'elle ne soit restreinte que lorsque cela s'avère pertinent.

In het licht hiervan kan de Koning beslissen dat vraagrespons niet is onderworpen aan de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme opdat de beperking van de uitzonderlijke winstens op een meer billijke wijze wordt beperkt en dat deze ook slechts enkel wordt beperkt wanneer dit relevant blijkt, indien blijkt dat dit aangewezen is.

Lors de l'exercice de l'autorisation facultative susmentionnée au Roi, il convient de rappeler que l'exemption envisagée ne peut être introduite que si elle a été notifiée à la Commission européenne et approuvée conformément à l'article 108, paragraphe 3, du traité sur le fonctionnement de l'Union européenne, ci-après « TFUE », sauf si le régime d'aide envisagé relève du champs d'application d'un règlement adopté conformément à l'article 109 TFUE exemptant

Bij het uitoefenen van de voornoemde facultatieve machtiging aan de Koning, dient in herinnering gebracht te worden dat de beoogde vrijstelling slechts ingevoerd kan worden indien deze overeenkomstig artikel 108, lid 3 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie, hierna "VWEU", aangemeld is bij de Europese Commissie en goedgekeurd, behoudens indien het beoogde steunregime onder het toepassingsgebied valt van een overeenkomstig artikel 109 VWEU vastgestelde verordening die de beoogde

la mesure d'aide envisagée de la procédure visée à l'article 108, paragraphe 3, du TFUE.

Comme indiqué dans l'exposé générale, avant l'exercice éventuel de l'autorisation accordée de déterminer, par dérogation à l'article 7undecies, §11, alinéa 2 de la loi Electricité, que la participation active de la demande n'est pas soumise à l'obligation de remboursement du mécanisme de rémunération de capacité ainsi que les conditions dans lesquelles cette exception s'applique, le Roi doit conformément aux articles 108 et 109 TFUE, examiner tout d'abord si l'exception envisagée concerne une modification du régime d'aide susceptible d'avoir une incidence sur l'appréciation de sa compatibilité avec le marché intérieur, auquel cas elle doit être considérée comme une "modification d'une aide existante" et donc comme une "aide nouvelle" soumise à l'obligation de notification prévue à l'article 108, paragraphe 3, TFUE. Il convient de tenir compte à la fois de la nature et de la portée de cette modification et de la décision de la Commission européenne en matière d'aides d'État du 27 août 2021, sous le numéro de dossier SA.54915. (CJCE 28 octobre 2021, affaires jointes C-915/19 à C-917/19, paragraphe 42.) Si nécessaire, l'exemption envisagée au titre de l'article 108 du TFUE ne pourra également être accordée que si l'approbation de la Commission européenne est obtenue.

L'article 3, 2°

Il est envisagé d'insérer à l'article 7undecies, § 12, de la loi Electricité, en ce qui concerne les règles de fonctionnement, que les dispositions des versions successives des règles de fonctionnement s'appliquent aux fournisseurs

steunmaatregel vrijstelt van de procedure bedoeld in artikel 108, lid 3 van het VWEU.

Zoals in de algemene toelichting geduid dient de Koning, voorafgaand aan het eventueel uitoefenen van de toegekende machtiging om in afwijking van artikel 7undecies, §11, tweede lid van de Elektriciteitswet te bepalen dat vraagrespons niet onderworpen is aan de terugbetaalverplichting van het capaciteitsvergoedingsmechanisme alsook de voorwaarden waaronder die uitzondering geldt, in naleving van artikel 108 en 109 van het VWEU, eerst te onderzoeken of de beoogde uitzondering een wijziging van de steunregeling betreft die van invloed kan zijn op de beoordeling van de verenigbaarheid ervan met de interne markt, in welk geval zij moet worden beschouwd als een „wijziging van bestaande steun" en dus als „nieuwe steun" waarvoor de aanmeldingsplicht van artikel 108, lid 3, VWEU geldt. Hierbij moet rekening worden gehouden met zowel de aard en de draagwijdte van deze wijziging als met de Staatsteunbeslissing van de Europese Commissie van 27 augustus 2021, onder zaaknummer SA.54915. (HvJ 28 oktober 2021, gevoegde zaken C-915/19 tot C-917/19, punt 42.) Desgevallend zal de beoogde uitzondering overeenkomstig artikel 108 van het VWEU ook slechts toegekend mogen worden indien de goedkeuring van de Europese Commissie bekomen wordt.

Artikel 3, 2°

Er wordt beoogd in artikel 7undecies, §12 van de Elektriciteitswet met betrekking tot de werkingsregels in te voegen dat de bepalingen in de opeenvolgende versies van de werkingsregels van toepassing zijn op

de capacité qui ont déjà conclu un contrat de capacité au moment de l'entrée en vigueur des règles de fonctionnement concernées, à l'exception des nouvelles dispositions identifiées par la CREG qui sont d'une nature telle que, si le fournisseur de capacités en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, il n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou en aurait soumis une substantiellement différente.

capaciteitsleveranciers die op het tijdstip van de inwerkingtreding van de betreffende werkingsregels reeds een capaciteitscontract hebben gesloten, met uitzondering van de door de commissie aangeduide nieuwe bepalingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan.

Il est en outre précisé que l'exception précitée à l'application des nouvelles dispositions qui sont d'une nature telle que, si le fournisseur de capacités en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, il n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou en aurait soumis une substantiellement différente, ne s'applique pas si l'application de ces nouvelles dispositions aux contrats de capacité déjà conclus au moment de ces nouvelles dispositions entrée en vigueur est nécessaire pour rétablir l'équilibre contractuel qui a été rompu en raison d'une crise soudaine sur le marché de l'énergie.

Verder wordt gespecificeerd dat de bovengenoemde uitzondering op de toepassing van de nieuwe bepalingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, hij redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan, niet geldt indien de toepassing op capaciteitscontracten die op het tijdstip van de inwerkingtreding van deze nieuwe bepalingen reeds zijn gesloten, noodzakelijk is om het contractuele evenwicht te herstellen, dat als gevolg van een plotselinge crisis op de energiemarkt is verbroken.

Les règles de fonctionnement étant de nature réglementaire, il est donc prévu qu'elles s'appliquent toujours immédiatement, y compris en ce qui concerne les effets futurs des contrats de capacité déjà conclus conformément à l'article 7undecies, §11 de la loi Electricité.

Daar de werkingsregels reglementair van aard zijn wordt aldus beoogd dat deze ook steeds onmiddellijk van toepassing zijn, ook met betrekking tot de toekomstige gevolgen van de reeds afgesloten capaciteitscontracten overeenkomstig artikel 7undecies, §11 van de Elektriciteitswet.

Comme le note la CREG dans la marge 44 de sa décision (B) 2397 du 13 mai 2022 déterminant les règles de fonctionnement du mécanisme de compensation de capacité, on peut déduire de la jurisprudence constante du Conseil d'Etat ce qui suit concernant

Zoals de CREG in randnummer 44 van haar beslissing (B) 2397 van 13 mei 2022 tot vaststelling van de werkingsregels van het capaciteitsvergoedingsmechanisme opmerkt kan wat de toepassing van de nieuwe Werkingsregels op reeds afgesloten

l'application des nouvelles règles de fonctionnement aux contrats de capacité déjà conclus

« « En règle, si une réglementation nouvelle est immédiatement applicable à tous les effets futurs de situations nées sous l'empire de la réglementation antérieure, elle ne peut être rendue applicable aux situations antérieure définitivement accomplies ; […] l'application de la réglementation nouvelle à de telles situations irait à l'encontre du principe général du droit de la non-rétroactivité des arrêtés réglementaires.7 (note de bas de page 7 : Par exemple : C.E., 30 mars 2007, S.P.R.L. Nouvelle Résidence de la Fontaine, n° 169.597) »

Toutefois, conformément à l'arrêt de la Cour de cassation du 26 mai 2005, on peut soutenir que pour les contrats, la loi ancienne continue à s'appliquer, sauf si les nouvelles dispositions légales sont d'ordre public ou prescrivent explicitement l'application aux contrats antérieurs, prévoyant ainsi la dérogation à l'article 1.2. du Code civil. La disposition envisagée prévoit donc de prescrire expressément l'application de ces nouvelles dispositions aux contrats de capacité déjà conclus, sauf dans les cas expliqués ci-dessous.

Dans sa décision précitée du 13 mai 2022, la CREG a toutefois indiqué qu'elle constate que le contrat de capacité standard approuvé par la CREG le 20 août 2021 conformément à l'article 7undecies, §11, alinéa 2, de la loi électricité n'a pas été rédigé de manière à fixer les dispositions des règles de fonctionnement en vigueur au moment de la signature du contrat de capacité. Selon la CREG, le contrat de

Capaciteitscontracten betreft, uit de vaste rechtspraak van de Raad van State het volgende worden opgemaakt:

""Wanneer een nieuwe reglementering onmiddellijk van toepassing is op alle toekomstige gevolgen van situaties die zich onder de vorige reglementering hebben voorgedaan, kan zij in beginsel niet van toepassing worden verklaard op vroegere situaties die definitief zijn beëindigd; [...] de toepassing van de nieuwe reglementering op dergelijke situaties zou in strijd zijn met het algemene rechtsbeginsel van de niet-terugwerkende kracht van regelgevende besluiten". (Vrije vertaling uit het Frans)7 (voetnoot 7 Bijvoorbeeld: RvS, 30 maart 2007, S.P.R.L. Nouvelle Résidence de la Fontaine, nr. 169.597)"

Overeenkomstig het arrest van het Hof van Cassatie van 26 mei 2005, kan echter aangevoerd worden dat voor contracten het oude recht van toepassing blijft, behoudens indien de nieuwe wetsbepalingen van openbare orde zijn of de toepassing op vroegere contracten, en aldus de afwijking op artikel 1.2. van het Burgerlijk Wetboek, uitdrukkelijk voorschrijft. Middels de beoogde bepaling wordt aldus voorzien in het uitdrukkelijk voorschrijven van de toepassing van deze nieuwe bepalingen op reeds afgesloten capaciteitscontracten behoudens in de gevallen zoals hieronder toegelicht.

De CREG voorzag in haar voornoemde beslissing van 13 mei 2022 niettemin dat zij vaststelt dat het standaard capaciteitscontract dat door de CREG op 20 augustus 2021 werd goedgekeurd overeenkomstig artikel 7undecies, §11, tweede lid, van de Elektriciteitswet niet zo werd opgesteld dat het de bepalingen van de Werkingsregels vastlegt die van kracht

capacité standard se réfère plutôt principalement aux dispositions des règles de fonctionnement de manière dynamique, sans exclure ainsi explicitement une évolution de ces règles dans le temps.

zijn op het moment van de ondertekening van het Capaciteitscontract. Volgens de CREG verwijst het standaard capaciteitscontract daarentegen hoofdzakelijk naar de bepalingen van de Werkingsregels op dynamische manier, zonder dus uitdrukkelijk een evolutie van die regels in de loop van de tijd uit te sluiten.

Néanmoins, comme l'a relevé la CREG dans sa décision précitée du 13 mai 2022, il convient de tenir compte du fait qu'une offre d'un détenteur de capacité préqualifié conformément à l'article 7undecies, §8 de la loi Electricité est émise conformément aux règles de fonctionnement telles qu'elles sont d'application à ce moment-là. Le prix de l'offre sélectionnée étant annexé au contrat de capacité, la CREG a estimé dans sa décision précitée du 13 mai 2022 qu'il constitue donc également un élément contractuel. Dès lors, suivant l'interprétation de la CREG, il est prévu que les dispositions des versions successives des règles de fonctionnement s'appliquent aux fournisseurs de capacité qui ont déjà conclu un contrat de capacité au moment de l'entrée en vigueur des règles de fonctionnement concernées, à l'exception des nouvelles dispositions adoptées par la commission qui sont de nature telle que, si le fournisseur de capacité en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, ce détenteur de capacité n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou aurait soumis une offre substantiellement différente.

Niettemin dient er, zoals de CREG in haar voornoemde beslissing van 13 mei 2022 opmerkte, rekening mee gehouden te worden dat een bod van een capaciteitshouder die geprekwalificeerd is overeenkomstig artikel 7undecies, §8 van de Elektriciteitswet, uitgebracht wordt overeenkomstig de werkingsregels zoals ze op dat moment van toepassing zijn. Daar de prijs van het geselecteerde bod als bijlage bij het capaciteitscontract is gevoegd, oordeelde de CREG in haar voornoemde beslissing van 13 mei 2022 dat dit aldus ook een contractueel element vormt. Bijgevolg wordt in navolging van het standpunt van de CREG voorzien dat de bepalingen in de opeenvolgende versies van de werkingsregels van toepassing zijn op capaciteitsleveranciers die op het tijdstip van de inwerkingtreding van de betreffende werkingsregels reeds een capaciteitscontract hebben gesloten, met uitzondering van de door de commissie vastgestelde nieuwe bepalingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan.

En outre, ce principe présente l'avantage de limiter le nombre de cas dans lesquels coexistent différentes versions des règles de fonctionnement ce qui compliquerait considérablement encore l'organisation et la

Dit principe biedt overigens het voordeel dat het aantal gevallen wordt beperkt waarin verschillende versies van de Werkingsregels naast elkaar bestaan, wat de organisatie en het beheer van het

gestion du mécanisme de rémunération des capacités, tant pour le gestionnaire de réseau que pour les acteurs du marché.

En insérant le principe exposé ci-dessus dans la loi Electricité tel qu'il est déjà appliqué par la CREG dans le cadre des règles de fonctionnement telles qu'elles ont été établies dans le cadre de la vente aux enchères qui a eu lieu en octobre 2022 conformément à l'article 7undecies, §10 de la loi électricité et approuvé par l'arrêté royal du 29 mai 2022 modifiant l'arrêté royal du 30 mai 2021 portant approbation des règles de fonctionnement du mécanisme de rémunération de capacité conformément à l'article 7undecies, § 12, de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, il s'agit de confirmer et d'intégrer ce principe dans le cadre légal du mécanisme de rémunération de capacité. Conformément à l'arrêt de la Cour constitutionnelle du 14 janvier 2003 (B.2.9.), on peut donc affirmer que l'insertion rétroactive dans la loi sur l'électricité ne donne pas lieu à une insécurité juridique puisqu'elle reprend la disposition antérieure.

En outre, les règles de fonctionnement approuvées par l'arrêté royal du 29 mai 2022 précité prévoient cette mesure car elle est indispensable au bon fonctionnement du mécanisme de rémunération de capacité et, par conséquent, à l'intérêt public. En effet, cette mesure est nécessaire pour éviter qu'un même fournisseur de capacité, qui dispose par exemple de plusieurs capacités contractées, et le gestionnaire de réseau soient confrontés à l'application d'une multitude de dispositions différentes régissant le même point en fonction

capaciteitsvergoedingsmechanisme zowel voor de netbeheerder als voor de marktdeelnemers aanzienlijk ingewikkelder zou maken.

Door de invoeging van het hierboven toegelichte principe in de Elektriciteitswet zoals door de CREG reeds is toepast in het kader van de de werkingsregels zoals vastgesteld in het kader van de veiling die in oktober 2022 heeft plaatsgevonden overeenkomstig artikel 7undecies, §10 van de Elektriciteitswet en is goedgekeurd middels het koninklijk besluit van 29 mei 2022 tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 mei 2021 tot goedkeuring van de werkingsregels van het capaciteitsvergoedingsmechanisme overeenkomstig artikel 7undecies, § 12, van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, wordt beoogd dit principe te bevestigen en te integreren in het wettelijk kader voor het capaciteitsvergoedingsmechanisme. In overeenstemming met het arrest van het Grondwettelijk Hof van 14 januari 2003 (B.2.9.) kan aldus gesteld worden dat de retroactieve invoeging in de Elektriciteitswet geen aanleiding tot rechtsonzekerheid geeft daar zij de vroegere bepaling overneemt.

Bovendien voorzagen de werkingsregels die zijn goedgekeurd middels het voornoemde koninklijk besluit van 29 mei 2022 in deze maatregel daar deze onontbeerlijk is voor de goede werking van het capaciteitsvergoedingsmechanisme en bijgevolg het algemeen belang. Deze maatregel is namelijk nodig om te voorkomen dat dezelfde capaciteitsleverancier, die bijvoorbeeld over meerdere gecontracteerde capaciteiten beschikt, en de netbeheerder

de la date du contrat de capacité (par exemple, différentes modalités de calcul de la capacité nominale de référence).

geconfronteerd worden met de toepassing van een veelheid van verschillende bepalingen die hetzelfde punt regelen, afhankelijk van de datum van het capaciteitscontract (bijvoorbeeld verschillende modaliteiten voor de berekening van het nominale referentievermogen).

Il est donc envisagé d'insérer trois conditions/principes dans l'article 7undecies, §12 de la loi sur l'électricité concernant l'application temporelle des règles de fonctionnement.

Er wordt aldus beoogt om in artikel 7undecies, §12 van de Elektriciteitswet drie voorwaarden/principes in te voegen inzake de toepassing in de tijd van de werkingsregels.

Le premier principe contenu dans la disposition en projet prévoit le principe de l'application des nouvelles règles de fonctionnement aux fournisseurs de capacité ayant déjà conclu un contrat de capacité. Cette application apparaît nécessaire, comme expliqué ci-dessus, pour éviter qu'un même fournisseur de capacité, qui dispose par exemple de plusieurs capacités contractées, ainsi que le gestionnaire du réseau, ne soient confrontés à l'application d'une multitude de dispositions différentes réglant un point identique, et ce, en fonction de la date du contrat de capacité (par exemple, des modalités différentes de calcul de la puissance nominale de référence). Cette disposition, conforme à l'arrêt de la Cour de Cassation du 26 mai 2005, comme expliqué ci-dessus, fournit une base juridique explicite pour l'effet rétroactif des règles de fonctionnement

Het eerste principe in de ontwerp-bepaling voorziet in het beginsel dat de nieuwe werkingsregels worden toegepast op capaciteitsleveranciers die reeds een capaciteitscontract hebben gesloten. Dit is zoals hierboven reeds toegelicht nodig om te voorkomen dat dezelfde capaciteitsleverancier, die bijvoorbeeld over meerdere gecontracteerde capaciteiten beschikt, en de netbeheerder geconfronteerd worden met de toepassing van een veelheid van verschillende bepalingen die hetzelfde punt regelen, afhankelijk van de datum van het capaciteitscontract (bijvoorbeeld verschillende modaliteiten voor de berekening van het nominale referentievermogen). Middels deze bepaling wordt aldus in overeenstemming met het arrest van het Hof van Cassatie van 26 mei 2005, zoals hierboven toegelicht, voorzien in een uitdrukkelijke wettelijke grondslag voor de retroactieve werking van de werkingsregels.

Le deuxième principe contenu dans la disposition en projet vise à établir une limite au principe expliqué ci-dessous de l'application des nouvelles règles de fonctionnement aux fournisseurs de capacité ayant déjà conclu un contrat de capacité, et ce. Cette règle consiste à charger la CREG, dans le cadre de l'établissement des versions successives des règles de fonctionnement, d'identifier les modifications qui sont d'une nature telle que, si le fournisseur de capacités en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, il n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou en aurait soumis une substantiellement différente.

Het tweede principe vervat in de ontwerpbepaling beoogt een grens te stellen aan het hierboven toegelichte beginsel van toepassing van de nieuwe werkingsregels op de capaciteitsleveranciers die reeds een capaciteitscontract hebben gesloten. Deze regel houdt in dat de CREG in het kader van de opstelling van de opeenvolgende versies van de werkingsregels wordt opgedragen de wijzigingen te identificeren die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan.

Dans une telle situation, la CREG est habilitée à rejeter l'application de la règle nouvelle. A cet effet, la disposition en projet fait sien le critère qui avait été appliqué à l'occasion de la décision de la CREG (B)2397 du 13 mai 2022. Les modifications qui sont telles que, si le fournisseur de capacité en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, ce détenteur de capacité n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou aurait soumis une offre substantiellement différente, sont par exemple la modification des pénalités applicables ou de l'instauration d'une nouvelle pénalité. Certes, la CREG se voit attribuer, ce faisant, un large pouvoir d'appréciation d'autant plus difficile à exercer compte tenu du caractère volumineux des règles de fonctionnement. Toutefois, cette mission s'exerce sous le contrôle du Roi (qui doit approuver les règles de fonctionnement) et du juge qui pourront, le cas échéant, faire prévaloir le droit au respect de la sécurité juridique s'il s'avère que l'application d'une disposition nouvelle des règles de fonctionnement rompt l'équilibre contractuel des parties au point que, si le fournisseur de

Daartoe neemt de ontwerpbepaling het criterium over dat werd toegepast naar aanleiding van de beslissing (B)2397 van de CREG van 13 mei 2022. Wijzigingen die van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan, zijn bijvoorbeeld om een wijziging van de toepasselijke boetes of de invoering van een nieuwe boete. De CREG krijgt weliswaar een ruime discretionaire bevoegdheid, die des te moeilijker uit te oefenen is gezien de omvang van de werkingsregels. Deze taak wordt echter uitgevoerd onder toezicht van de Koning (die de werkingsregels moet goedkeuren) en de rechter die, indien nodig, het recht op rechtszekerheid kan handhaven indien blijkt dat de toepassing van een nieuwe bepaling in de werkingsregels het contractuele evenwicht van de partijen verstoort in die mate dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van

capacité en avait eu connaissance au moment de la soumission de son offre, ce détenteur de capacité n'aurait raisonnablement pas soumis d'offre ou en aurait soumis une substantiellement différente. Il convient également de souligner que l'exclusion de l'application de la règle nouvelle au contrat en cours vaut que la règle nouvelle eut entraîné une offre plus haute ou plus basse, du moment que la CREG puisse raisonnablement considérer que l'offre aurait été sensiblement différente.

het uitbrengen van zijn bieding kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan. Er zij ook op gewezen dat de uitsluiting van de toepassing van de nieuwe regel op de lopende overeenkomst geldt ongeacht of de nieuwe regel tot een hogere of lagere offerte zou hebben geleid, zolang de CREG redelijkerwijs kan oordelen dat de offerte aanzienlijk anders zou zijn geweest.

Dans un souci de sécurité juridique, il est néanmoins très important que la CREG, lors de l'établissement des règles de fonctionnement, détermine à chaque fois aussi précisément que possible quelles sont les nouvelles dispositions qui sont telles que, si le fournisseur de capacité en avait eu connaissance au moment de l'introduction de son offre, ce détenteur de capacité n'aurait raisonnablement pas introduit d'offre ou aurait introduit une offre substantiellement différente.

In het licht van de rechtszekerheid is het niettemin uitermate belangrijk dat de CREG bij het vaststellen van de werkingsregels telkens zo nauwkeurig mogelijk bepaalt welke nieuwe bepalingen van dien aard zijn dat, indien de capaciteitsleverancier er op het tijdstip van het uitbrengen van zijn bod kennis van had gehad, deze capaciteitshouder redelijkerwijs geen of een wezenlijk ander bieding zou hebben gedaan.

Le troisième principe contenu dans le projet de disposition consiste à prévoir l'application de dispositions nouvelles des règles de fonctionnement aux contrats en cours, même si ces dispositions auraient entraîné une offre différente (ou pas d'offre) dans le chef du fournisseur de capacité s'il les avait connues au moment de faire son offre, et ce, lorsque cette application est nécessaire pour rétablir l'équilibre du contrat qui aurait été rompu à la suite d'une crise soudaine sur le marché de l'énergie. Le cas de figure visé est, typiquement, l'insertion, dans les règles de fonctionnement, d'une réforme du mécanisme d'indexation du prix d'exercice. Ue telle indexation, si elle avait été connue des candidats au mécanisme du rémunération de capacité lors des mises aux enchères précédentes, auraient raisonnablement dû entraîner une adaptation sensible (à la baisse) de leurs offres. Dans une telle hypothèse,

Het derde principe vervat in de ontwerp-bepaling voorziet in de toepassing van nieuwe bepalingen van de werkingsregels op lopende contracten, zelfs indien deze bepalingen tot een ander aanbod (of geen aanbod) van de capaciteitsleverancier zouden hebben geleid indien hij daarvan op de hoogte was geweest op het ogenblik dat hij zijn aanbod deed, wanneer deze toepassing noodzakelijk is om het evenwicht van het contract, dat als gevolg van een plotselinge crisis op de energiemarkt zou zijn verbroken, te herstellen. Een typisch geval is het opnemen in de werkingsregels van een hervorming van het mechanisme voor de indexering van de uitoefenprijs. Een dergelijke indexering had, indien zij bij de kandidaten voor het capaciteitsvergoedingsmechanisme tijdens de vorige veilingen bekend was geweest,

l'application d'un tel mécanisme aux contrats déjà signés devrait être exclue par la CREG (en vertu de la deuxième règle contenue dans la disposition en projet). Toutefois, comme mentionné précédemment, la guerre en Ukraine et de la crise énergétique qui en a résulté ont montré qu'une telle crise soudaine sur le marché de l'énergie peut engendrer des hausses de prix qui ne pouvaient être raisonnablement anticipés au moment du dépôt des offres lors des mises aux enchères précédentes. Ces hausses de prix sont telles qu'elles doivent être considérées comme entraînant une rupture de l'équilibre contractuel qui existait au moment de la signature du contrat de capacité. Dans une telle hypothèse, la CREG pourrait accepter l'application de la règle nouvelle – ici, l'indexation du prix d'exercice – aux contrats déjà conclus car il a été démontré à plusieurs reprises que la non-application rétroactive de la modification du mécanisme d'indexation du prix d'exercice mènerait potentiellement à un risque de répétition excessive d'occurrences de l'obligation de rembourser au gestionnaire de réseau la différence positive entre le prix de référence et le prix d'exercice . En effet, une analyse de l'année 2022 a montré que les fournisseurs de capacité sujets à un prix d'exercice initial de 300 €/MWh, avec un mécanisme d'indexation maintenu comme tel, auraient dû rembourser des revenus (jugés initialement excessifs mais entre-temps devenus admissibles) pendant plus de 2000 heures au cours de cette année. Cela démontre clairement le besoin d'adapter le mécanisme d'indexation pour les capacités bénéficiant déjà d'un contrat de capacité pluriannuel afin d'éviter un impact excessif de l'obligation de remboursement en cas de hausses de prix imprévisibles résultant d'évènements incontrôlables. Dans le cas contraire, l'objectif initial de l'obligation de remboursement, qui est d'éviter que les fournisseurs de capacité ne bénéficient de revenus excessifs, ne serait plus

redelijkerwijs moeten leiden tot een aanzienlijke (neerwaartse) aanpassing van hun biedingen. In dat geval zou de toepassing van een dergelijk mechanisme op reeds ondertekende contracten door de CREG moeten worden uitgesloten (krachtens de tweede regel van de ontwerpbepaling). Zoals hierboven vermeld, hebben de oorlog in Oekraïne en de daaruit voortvloeiende energiecrisis echter aangetoond dat een dergelijke plotse crisis op de energiemarkt kan leiden tot prijsstijgingen die redelijkerwijs niet konden worden voorzien op het ogenblik dat de biedingen in de vorige veilingen werden ingediend. Deze prijsstijgingen zijn van dien aard dat ze moeten worden beschouwd als een schending van het contractuele evenwicht dat bestond op het ogenblik van de ondertekening van het capaciteitscontract. In een dergelijk geval zou de CREG de toepassing van de nieuwe regel - in casu de indexering van de uitoefenprijs - op de reeds afgesloten contracten kunnen aanvaarden daar meermaals aangetoond is dat de niet-retroactieve toepassing van de wijziging van het mechanisme voor de indexering van de uitoefenprijs mogelijk zou leiden tot een risico op een buitensporige herhaling van de verplichting tot het terugbetalen aan de netbeheerder van het positieve verschil tussen de referentieprijs en de uitoefenprijs voor vraagrespons.Uit een analyse van het jaar 2022 is immers gebleken dat capaciteitsleveranciers met een initiële uitoefenprijs van 300 euro/MWh, wanneer het indexeringsmechanisme als zodanig wordt gehandhaafd, gedurende meer dan 2.000 uur in dat jaar inkomsten zouden hebben moeten terugbetalen (die aanvankelijk buitensporig werden geacht maar intussen subsidiabel zijn geworden). Dit toont duidelijk aan dat het

rempli, et l'équilibre contractuel entre les parties au contrat de capacité risque d'être compromis.

indexeringsmechanisme moet worden aangepast voor capaciteiten die reeds profiteren van een meerjarencontract voor capaciteit, teneinde een buitensporig effect van de terugbetalingsverplichting te voorkomen in geval van onvoorspelbare prijsstijgingen als gevolg van oncontroleerbare gebeurtenissen. Anders zou het oorspronkelijke doel van de terugbetalingsverplichting, namelijk het vermijden van buitensporige inkomsten voor capaciteitsleveranciers, niet langer worden bereikt en zou het contractuele evenwicht tussen de partijen bij het capaciteitscontract in gevaar kunnen komen.

Chapitre 3. Disposition Finale

Hoofdstuk 3. Slotbepaling

Article 4

Artikel 4

Cet article explique que cette loi entre en vigueur le jour suivant sa publication au Moniteur belge, à l'exception de l'article 3, 2° qui prend effet à partir du 13 mai 2022.

Dit artikel licht toe dat deze wet in werking treedt de dag volgend op de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad, met uitzondering van artikel 3, 2° dat uitwerking heeft met ingang van 13 mei 2022.

En effet, il est prévu que la modification envisagée de l'article 7undecies,§12 de la loi Electricité concernant les règles de fonctionnement prenne effet rétroactivement. Plus précisément, il est prévu que cette disposition prenne effet à partir du 13 mai 2022, date à laquelle la CREG, conformément à l'article 7undecies,§12 de la loi électricité, a adopté les règles de fonctionnement dans le cadre de la mise aux enchères qui a eu lieu en octobre 2022 conformément à l'article 7undecies, §10 de la loi Electricité.

Er wordt namelijk beoogd dat de beoogde wijziging van artikel 7undecies, §12 van de Elektriciteitswet met betrekking tot de werkingsregels retroactief in werking treedt. Meer specifiek wordt beoogd dat deze bepaling uitwerking heeft met ingang van 13 mei 2022, de datum waarop de CREG overeenkomstig artikel 7undecies,§12 van de Elektriciteitswet de werkingsregels heeft vastgesteld in het kader van de veiling die in oktober 2022 heeft plaatsgevonden overeenkomstig artikel 7undecies, §10 van de Elektriciteitswet.

Etant donné que le principe exposé ci-dessus dans la loi Electricité a déjà été appliqué par la CREG dans le cadre des règles de

Gelet op dat het hierboven toegelichte principe in de Elektriciteitswet door de CREG reeds is toepast in het kader van de

fonctionnement établies dans le cadre de la vente aux enchères qui a eu lieu en octobre 2022 conformément à l'article 7undecies, §10 de la loi Electricité, l'entrée en vigueur rétroactive conformément à l'arrêt de la Cour constitutionnelle du 14 janvier 2003 avec le n° 3/2003 (B.2.9.) ne donne pas lieu à une insécurité juridique. En fait, la sécurité juridique est justement recherchée puisqu'elle est indispensable à la réalisation du bon fonctionnement du mécanisme de compensation de capacité et donc de l'intérêt public.

de werkingsregels zoals vastgesteld in het kader van de veiling die in oktober 2022 heeft plaatsgevonden overeenkomstig artikel 7undecies, §10 van de Elektriciteitswet geeft de inwerkingtreding met terugwerkende kracht overeenkomstig het arrest van het Grondwettelijk Hof van 14 januari 2003 met nr. 3/2003 (B.2.9.) geen aanleiding tot rechtsonzekerheid. Er wordt zelfs net gepoogd de rechtszekerheid te bewerkstelligen daar deze onontbeerlijk is voor de verwezenlijking van de goede werking van het capaciteitsvergoedingsmechanisme en bijgevolg het algemeen belang.

Voici, Mesdames et Messieurs, la portée du projet de loi que le Gouvernement a l'honneur de soumettre à votre approbation.

Dit is, Dames en Heren, de draagwijdte van het wetsontwerp, dat de Regering de eer heeft u ter goedkeuring voor te leggen.

La Ministre de l'Energie,

De Minister van Energie,

Tinne VAN DER STRAETEN