

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

15 mai 2012

PROJET DE LOI

**interprétative de l'article 108, § 2, alinéa 2,
première et deuxième partie de phrase de
la loi du 8 janvier 2012 portant modification
de la loi du 29 avril 1999 relative
à l'organisation du marché de l'électricité
et de la loi du 12 avril 1965 relative
au transport de produits gazeux
et autres par canalisations**

Page

SOMMAIRE

1. Exposé des motifs	3
2. Avant-projet	10
3. Avis du Conseil d'État.....	16
4. Projet de loi.....	30

**LE GOUVERNEMENT DEMANDE L'URGENCE CONFORMÉMENT À
L'ARTICLE 80 DE LA CONSTITUTION.**

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

15 mei 2012

WETSONTWERP

**tot uitlegging van artikel 108, § 2,
eerste en tweede zinsnede
van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging
van de wet van 29 april 1999 betreffende
de organisatie van de elektriciteitsmarkt
en de wet van 12 april 1965 betreffende
het vervoer van gasachtige produkten
en andere door middel van leidingen**

Blz.

INHOUD

1. Memorie van toelichting	3
2. Voorontwerp	10
3. Adviezen van de Raad van State	16
4. Wetsontwerp.....	30

**DE SPOEDBEHANDELING WORDT DOOR DE REGERING GEVRAAGD
OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 80 VAN DE GRONDWET.**

4128

Le gouvernement a déposé ce projet de loi le 15 mai 2012.

Le “bon à tirer” a été reçu à la Chambre le 23 mai 2012.

De regering heeft dit wetsontwerp op 15 mei 2012 ingediend.

De “goedkeuring tot drukken” werd op 23 mei 2012 door de Kamer ontvangen.

N-VA	:	Nieuw-Vlaamse Alliantie	
PS	:	Parti Socialiste	
MR	:	Mouvement Réformateur	
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams	
sp.a	:	socialistische partij anders	
Ecolo-Groen	:	Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen	
Open Vld	:	Open Vlaamse liberalen en democraten	
VB	:	Vlaams Belang	
cdH	:	centre démocrate Humaniste	
FDF	:	Fédéralistes Démocrates Francophones	
LDD	:	Lijst Dedecker	
MLD	:	Mouvement pour la Liberté et la Démocratie	

<i>Abréviations dans la numérotation des publications:</i>		<i>Afkortingen bij de nummering van de publicaties:</i>	
DOC 53 0000/000:	Document parlementaire de la 53 ^e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif	DOC 53 0000/000:	Parlementair document van de 53 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA:	Questions et Réponses écrites	QRVA:	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV:	Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)	CRIV:	Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)
CRABV:	Compte Rendu Analytique (couverture bleue)	CRABV:	Beknopt Verslag (blauwe kaft)
CRIV:	Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes) (PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)	CRIV:	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen) (PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)
PLEN:	Séance plénière	PLEN:	Plenum
COM:	Réunion de commission	COM:	Commissievergadering
MOT:	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)	MOT:	Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)

Publications officielles éditées par la Chambre des représentants

*Commandes:
Place de la Nation 2
1008 Bruxelles
Tél. : 02/ 549 81 60
Fax : 02/549 82 74
www.lachambre.be
e-mail : publications@lachambre.be*

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers

*Bestellingen:
Natieplein 2
1008 Brussel
Tel. : 02/ 549 81 60
Fax : 02/549 82 74
www.dekamer.be
e-mail : publicaties@dekamer.be*

EXPOSÉ DES MOTIFS

MESDAMES, MESSIEURS,

Exposé général

1. L'article 108, § 2, deuxième alinéa de la loi du 8 janvier 2012 portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative au marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations, tel que modifié par la loi du 29 mars 2012 portant dispositions diverses introduit un gel temporaire vers la hausse des indexations de la partie variable du prix de gaz et de l'électricité à partir du 1^{er} avril 2012¹. Cependant, une indexation à la baisse est bien possible. La loi prévoit qu'une augmentation est possible, après une baisse des prix pendant quelques mois, et que cette augmentation ne dépasse pas le prix du 1^{er} avril 2012².

Cette loi a mené à des interprétations divergentes dont certaines ne suivent pas du tout l'objectif du législateur mais se basent sur une lecture spécifique du texte de loi. Dans cette lecture, la limitation de l'indexation à la hausse implique également qu'au 1^{er} avril, une indexation pouvait encore être apportée. Cependant, une telle interprétation implique que la première partie de la phrase, prévoyant un gel à partir du 1^{er} avril, devient dépourvue de sens et doit donc être lue comme "à partir du 1^{er} mai". C'est pourquoi cette interprétation semble clairement miner l'effet utile de la loi. Le gouvernement n'est pas du tout d'accord sur cette interprétation³. Le gouvernement est d'avis qu'il n'a jamais été l'objectif du gouvernement ni du législateur de retenir cette interprétation. Ceci a également été affirmé lors des travaux parlementaires, à savoir "le secrétaire d'État précise que le gel prend cours le 1^{er} avril 2012, le 1^{er} avril compris" (*Doc. parl.*, Chambre 2011-2012, nr. 2097/007, p. 26).

Le fait que la deuxième partie de phrase du deuxième alinéa du paragraphe 2 mentionne "le taux initial arrêté sur la base des paramètres d'indexation des fournisseurs au 1^{er} avril 2012" n'a pas pour objet de permettre une indexation le 1 avril mais bien de souligner que,

¹ "À partir du 1^{er} avril 2012 et jusqu'au plus tard le 31 décembre 2012, l'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture d'électricité et de gaz naturel est interdite".

² "interdite, pour autant que celle-ci excède le taux initial arrêté sur la base des paramètres d'indexation des fournisseurs au 1^{er} avril 2012".

³ L'erreur dans l'interprétation semble être que l'on ignore le fait que les paramètres d'indexation sur base desquels les prix sont arrêtés, étaient déjà bloqués à partir du 1^{er} avril.

MEMORIE VAN TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Algemene bespreking

1. Artikel 108, § 2, tweede lid, van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen, zoals gewijzigd bij de wet van 29 maart 2012 houdende diverse bepalingen, voert een bevrozing van de opwaartse indexering van de variabele prijs van elektriciteit en gas in vanaf 1 april 2012¹. Een neerwaartse indexering is wel mogelijk. In de wet is wel voorzien dat een stijging mogelijk is, nadat de prijzen zijn gedaald, en aldus de stijging niet boven de prijs van 1 april 2012 uitkomt².

Deze wet heeft aanleiding gegeven tot uiteenlopende interpretaties, waarvan sommige duidelijk de bedoeling van de wetgever niet volgen, maar zich baseren op een specifieke lezing van de wettekst. In die lezing houdt de beperking van de opwaartse indexering ook in dat er op 1 april nog een indexering mocht doorgevoerd worden. Dergelijke interpretatie houdt wel in dat het eerste deel van de zin, waarbij vanaf 1 april een bevrozing wordt doorgevoerd, zinledig wordt en in feite moet gelezen worden als "vanaf 1 mei". Deze interpretatie lijkt daarom duidelijk het gewenste nuttig effect van de wet te ondermijnen. De regering is het met deze interpretatie niet eens³, en is van oordeel dat het nooit de bedoeling is geweest van de regering noch van de wetgever om deze interpretatie aan te houden. Dit werd ook zo gesteld tijdens de parlementaire werkzaamheden, nl. "preciseert de staatssecretaris dat de bevrozing op 1 april 2012 ingaat, 1 april inbegrepen" (*Parl. St.*, Kamer 2011-2012, nr. 2097/007, p. 26).

Het feit dat de tweede zinsnede van het tweede lid van paragraaf 2 stelt "de initiële grens die is vastgelegd op basis van de indexatieparameters van de leveranciers op 1 april 2012", heeft niet het toelaten van een indexering op 1 april als doel, maar dient om aan te duiden

¹ "Vanaf 1 april 2012 en tot en met uiterlijk 31 december 2012 is de opwaartse indexering van de variabele energieprijzen voor de levering van elektriciteit en van aardgas, verboden".

² "verboden, in zoverre deze de initiële grens overschrijdt die is vastgelegd op basis van de indexeringsparameters van de leveranciers op 1 april 2012".

³ De fout in de interpretatie lijkt er in te bestaan dat er wordt voorbijgegaan aan het feit dat de indexatieparameters op basis waarvan de prijzen worden vastgesteld vanaf 1 april sowieso waren geblokkeerd.

durant la période de gel, des indexations à la hausse restent possibles pour autant qu'elles n'excèdent pas le taux initial arrêté le 1^{er} avril.

Il est fait référence aux paramètres d'indexation pour rappeler que ce taux est fixé pour chaque fournisseur sur base de ses propres paramètres qui ont servi à définir ses niveaux de prix avant le 1^{er} avril 2012.

Cependant, nous ne pouvons que constater que la première interprétation citée est retenue notamment par quelques fournisseurs et qu'elle prête à confusion.

Vu l'importance manifeste d'une interprétation claire, univoque et correcte et vu la nécessité d'agir dans les plus brefs délais de sorte que des centaines de milliers clients finals, particuliers et entreprises, ne restent pas dans l'insécurité, il semble indiqué de créer de la clarté par le biais d'une loi interprétative.

2. Conformément à l'article 84 de la Constitution, seule la loi peut donner une interprétation authentique, c'est-à-dire contraignante pour tous, de la loi. Une loi interprétative est une loi qui explique les dispositions d'une loi existante parce qu'il y a confusion sur la portée exacte des dispositions à expliquer.

Un exemple d'une loi interprétative est la loi du 12 mars 2000 expliquant l'article 101, troisième alinéa, de la loi sur les faillites (*MB* 7 avril 2000), ou l'article 299 de la loi programme du 27 décembre 2004 "Disposition interprétative de l'article 12bis, § 1^{er}, premier alinéa, 3^o du Code de la nationalité belge" (*MB* 31 décembre 2004) (Voir GwH n° 102/2006 du 21 juin 2006).

3. Selon la théorie du droit (W. VERRIJDT, "*De interpretatieve wet: retroactiviteit en rechtszekerheid*", *TBP* 2007/5, p. 259-280, notamment n° 15-17), deux conditions d'admissibilité pour l'utilisation de cette technique sont déduites de la jurisprudence, à savoir: l'existence d'insécurité juridique et la réparation de la sécurité juridique.

3.1. Une loi interprétative n'est admissible que si la loi interprétée cause une insécurité juridique parce qu'elle est imprécise, incertaine ou controversable.

Il s'avère effectivement des faits que l'article concerné 108, § 2, deuxième alinéa, fait l'objet de plus d'une interprétation possible, comme en témoigne l'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture de gaz naturel appliquée par certains fournisseurs de gaz naturel — selon leurs sites web respectifs — à

dat, gedurende de periode van de bevroering, opwaartse indexeringen kunnen voor zover ze de initiële grens die is vastgesteld op 1 april 2012 niet overschrijdt.

Er wordt juist gerefereerd naar de indexatieparameters om aan te geven dat die grens voor elke leverancier vastgelegd is op basis van zijn eigen parameters die gebruikt werden om de prijs te bepalen voor de 1ste april 2012.

We kunnen nochtans niet anders dan vaststellen dat de eerstgenoemde interpretatie onder andere door een aantal leveranciers wordt aangehouden en voor heel wat verwarring zorgt.

Gezien het evidente belang van een duidelijke, eenduidige en correcte interpretatie en gezien de noodzaak van snelheid zodat honderdduizenden eindafnemers, consumenten en bedrijven, niet in de onzekerheid blijven, lijkt het aangewezen via een interpretatieve wet duidelijkheid te scheppen.

2. Overeenkomstig artikel 84 van de Grondwet kan alleen de wet een authentieke, d.i. een voor iedereen algemeen bindende, interpretatie van de wet geven. Een interpretatieve wet is een wet waarin bepalingen van een bestaande wet worden uitgelegd omdat er onduidelijkheid bestaat over de juiste draagwijdte van de uit te leggen bepalingen.

Een voorbeeld van een interpretatieve wet is de wet van 12 maart 2000 tot uitlegging van artikel 101, derde lid, van de faillissementswet van 8 augustus 1997 (*BS* 7 april 2000), of artikel 299 van de programmawet van 27 december 2004 "Interpreterende bepaling van artikel 12bis, § 1, eerste lid, 3^o van het Wetboek van de Belgische Nationaliteit" (*BS* 31 december 2004)(zie GwH nr. 102/2006 van 21 juni 2006).

3. In de rechtsleer (W. VERRIJDT, *De interpretatieve wet: retroactiviteit en rechtszekerheid*, *TBP* 2007/5, p. 259-280, inz. nrs. 15-17) worden uit de rechtspraak twee toelaatbaarheidsvoorwaarden voor het aanwenden van deze techniek afgeleid: met name het bestaan van rechtsonzekerheid en het herstellen van de rechtszekerheid.

3.1. Een interpretatieve wet is slechts toelaatbaar indien de geïnterpreteerde wet rechtsonzekerheid veroorzaakt omdat ze onduidelijk, onzeker of controversieel is.

Uit de feiten blijkt inderdaad dat het betreffende artikel 108, § 2, tweede lid, het voorwerp is van meer dan één mogelijke interpretatie, getuige de opwaartse indexering van de variabele energieprijis voor de levering van aardgas die sommige leveranciers van aardgas — blijkens hun respectievelijke websites —

partir du 1^{er} avril 2012 et contraire à l'objectif claire du législateur (et selon le gouvernement contraire à l'interprétation ciblée et judicieuse de la loi).

À cet égard, les fournisseurs se basent sur la partie de phrase "pour autant que celle-ci excède le taux initial arrêté sur la base des paramètres d'indexation des fournisseurs au 1^{er} avril 2012" et ils interprètent la première partie de l'article 108, § 2, deuxième alinéa, selon laquelle l'indexation à la hausse est interdite "à partir du 1^{er} avril" (et jusqu'au plus tard le 31 décembre 2012) comme si cette interdiction n'était pas encore en vigueur le 1^{er} avril 2012 même.

Par la présente loi interprétative, le législateur souhaite anticiper sur l'insécurité juridique et sur les nombreuses procédures en justice qui se manifesteront certainement, par une interprétation et une application contradictoires de la disposition susvisée.

3.2. Par ailleurs, une loi interprétative ne peut avoir pour objectif que de remédier à cette situation d'insécurité juridique. La loi interprétative ne peut pas donner une toute autre tournure à la loi interprétée ou modifier, abroger ou compléter cette loi.

L'explication donnée dans le présent avant-projet remplit cette condition. Elle donne à l'article concerné 108, § 2, deuxième alinéa, première et deuxième partie de phrase, un sens qui était raisonnablement impliqué dans cette disposition et qu'un juge pourrait donner à la disposition légale interprétée sans intervention du législateur. Cette avant-projet ne concerne pas la troisième partie de phrase "et pour autant que la commission n'ait pas validé, sur la base des critères fixés par le Roi visés au § 4*bis* des articles 20*bis* de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et 15/10*bis* de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations, tels qu'insérés par les articles 29 et 82 et modifiés par les articles 27 et 28 de la loi du 29 mars 2012 portant des dispositions diverses les paramètres d'indexation d'un contrat type au prix variable de l'article 108, § 2, deuxième alinéa.

L'objectif du présent article 108, § 2, 2^e alinéa, de la loi du 8 janvier 2012 portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative au marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations, ressort clairement de la préparation parlementaire de l'article 29 de la loi du 29 mars 2012 portant dispositions diverses ayant modifié l'article concerné:

vanaf 1 april 2012 toepassen, in strijd met de duidelijke bedoeling van de wetgever (en naar het oordeel van de regering in strijd met een doelgerichte en zinvolle interpretatie van de wet).

Deze leveranciers baseren zich daarbij op de zinsnede "in zoverre deze de initiële grens overschrijdt die is vastgelegd op basis van de indexeringsparameters van de leveranciers op 1 april 2012", en interpreteren de eerste zinsnede van artikel 108, § 2, tweede lid, luidens hetwelk de opwaartse indexering is verboden "vanaf 1 april 2012" (tot en met uiterlijk 31 december 2012), als zou dit verbod nog niet gelden op 1 april 2012 zelf.

De wetgever wenst met deze interpretatieve wet te anticiperen op de rechtsonzekerheid en de talloze rechtsprocedures die zich zeker zullen voordoen door een tegenstrijdige interpretatie en toepassing van voormelde bepaling.

3.2. Voorts kan een interpretatieve wet alleen maar tot doel hebben te verhelpen aan deze rechtsonzekere toestand. De interpretatieve wet mag niet een volledig nieuwe wending geven aan de geïnterpreteerde wet, of die wet wijzigen, opheffen of aanvullen.

De uitlegging die in het voorliggend voorontwerp wordt gegeven, voldoet aan die voorwaarde. Het geeft een betekenis aan betreffend artikel 108, § 2, eerste en tweede zinsnede, die redelijkerwijs in die bepaling besloten lag en die een rechter zonder tussenkomst van de wetgever ook aan de geïnterpreteerde wetsbepaling zou kunnen geven. Dit voorontwerp heeft geen betrekking op de derde zinsnede "en in zoverre de commissie, op basis van de door de Koning vastgestelde criteria bedoeld in § 4*bis* van de artikelen 20*bis* van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en 15/10*bis* van de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen, zoals ingevoegd bij de artikelen 29 en 82 gewijzigd bij de artikelen 27 en 28 van de wet van 29 maart 2012 houdende diverse bepalingen, de indexeringsparameters voor een contracttype met variabele energieprijis niet heeft gevalideerd" van artikel 108, § 2, tweede lid.

De bedoeling van huidig artikel 108, § 2, tweede lid, van de wet van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen, blijkt duidelijk uit de parlementaire voorbereiding van artikel 29 van de wet van 29 maart 2012 houdende diverse bepalingen dat betreffend artikel heeft gewijzigd:

3.2.1 Le mécanisme dit “du filet de sécurité” déterminé par les §§ 2 à 4, de la loi électricité et 15/10bis, §§ 2 à 4, de la loi gaz pour la surveillance de l’indexation des contrats de fourniture aux consommateurs finals particuliers ou PME, n’entre pas en vigueur au 1^{er} avril 2012 tel que prévu initialement, mais est reporté au 1^{er} janvier 2013. Pendant la période comprise entre le 1^{er} avril 2012 et jusqu’au plus tard le 31 décembre 2012, toutes les indexations à la hausse par rapport au niveau du 1 avril 2012 sont interdites.

“Cette modification vise à renforcer le mécanisme du “filet de sécurité” qui a pour but de protéger plus efficacement les clients finals résidentiels et les PME de l’indexation à la hausse et de la volatilité des prix de l’électricité et du gaz en adaptant le mécanisme du “filet de sécurité” (*Chambre, doc. parl. 2011-2012, n° 2097/003, p. 9*).

“Le gouvernement propose, dès lors, de geler l’indexation “trimestrielle” organisée par les articles 20bis, § 2, de la loi électricité et 15/10bis, § 2, de la loi gaz, pour autant qu’elle soit à la hausse. Le gel interviendra pour une période déterminée, à savoir jusqu’au 31 décembre 2012. Dans l’intervalle, il appartiendra également au Roi de fixer, après proposition de la CREG, une liste exhaustive de critères admis en vue de l’élaboration par chacun des fournisseurs de leurs paramètres d’indexation et de leur validation par la CREG selon certaines modalités. (...)”

Pour ce qui relève des dispositions relatives au contrôle *ex ante* de la hausse des prix organisé par les articles 20bis, §§ 5 à 7, de la loi électricité et 15/10bis, §§ 5 à 7, de la loi gaz, elles entrent en vigueur au 1^{er} avril 2012 comme initialement prévu permettant ainsi, en ce qui concerne les clients résidentiels et les PME, un gel de toute hausse non préalablement justifiée des prix de l’énergie.” (*Chambre, doc. parl. 2011-2012, n° 2097/003, p. 12*)

Précisément parce qu’il avait été initialement prévu que le mécanisme du filet de sécurité entrerait en vigueur le 1^{er} avril 2012, le gel de l’indexation à la hausse de la partie variable du prix de l’énergie devait également entrer en vigueur et être d’application au 1^{er} avril 2012.

“L’objectif de ce gel de l’indexation à la hausse vise à permettre l’adaptation et / ou l’établissement de paramètres d’indexation et de formules de prix, plus réalistes et représentatifs des coûts réels d’approvisionnement afin de permettre aux consommateurs au sens des articles 3, (2) et (3) des directives 2009/72/CE

3.2.1. Het zogenaamde “vangnet”-mechanisme bepaald in de §§ 2 t.e.m. 4 van de artikelen 20bis en artikel 15/10bis van respectievelijk de elektriciteits- en gaswet voor het toezicht op de indexatie van de leveringscontracten aan huishoudelijke eindafnemers en kmo's, treedt niet in werking op 1 april 2012 zoals aanvankelijk gepland, maar wordt uitgesteld tot 1 januari 2013. In de periode tussen 1 april 2012 en uiterlijk 31 december 2012 worden alle opwaartse indexeringen verboden op het niveau van 1 april 2012.

“Deze wijziging beoogt het “vangnet”-mechanisme te versterken dat tot doel heeft om op een meer doeltreffende wijze de huishoudelijke afnemers en de kmo's te beschermen tegen de opwaartse indexering van de stroom- en gasprijzen en hun volatiliteit middels het aannemen van het vangnet-mechanisme” (*Parl. St., Kamer, 2011-2012, nr. 2097/003, p. 9*).

“De federale regering stelt daarom voor om de “driemaandelijkse” indexering, geregeld in de artikelen 20bis, § 2, van de elektriciteitswet en 15/10bis, § 2, van de gaswet, te bevriezen, voor zover zij stijgende zou zijn. De bevrozing zal plaatsgrijpen voor een bepaalde periode, namelijk tot uiterlijk 31 december 2012. Aan de Koning komt de bevoegdheid toe om in tussentijd, na voorstel van de CREG, een exhaustieve lijst vast te leggen met toegelaten criteria met het oog op het vastleggen door elkeen van de leveranciers van hun indexatieparameters en hun validering door de CREG volgens bepaalde nadere regels. (...)”

De bepalingen betreffende de *ex ante* controle van de stijging van de prijzen vervat in de artikelen 20bis, §§ 5 tot 7, van de elektriciteitswet en 15/10bis, §§ 5 tot 7, van de gaswet, treden op 1 april 2012 in werking, zoals aanvankelijk bepaald en laten zo, wat betreft de huishoudelijke eindafnemers en de kmo's, een bevrozing toe van elke stijging van de energieprijzen die niet voorafgaandelijk gerechtvaardigd is” (*Parl. St., Kamer, 2011-2012, nr. 2097/003, p. 12*).

Precies omdat aanvankelijk was gepland dat het vangnetmechanisme in werking zou treden op 1 april 2012, diende de bevrozing van de opwaartse indexering van de variabele energieprijzen eveneens in werking te treden en van kracht te worden op 1 april 2012.

“Deze bevrozing van de opwaartse indexering beoogt om de aanpassing en/of de vestiging van indexatieparameters en prijsformules die realistischer zijn en meer de werkelijke bevoorradingskost vertegenwoordigen, zodat het mogelijk wordt voor de consumenten in de zin van de artikelen 3, (2) en (3) van de richtlijnen 2009/72/EG en

et 2009/73/CE, à savoir les clients finals résidentiels et les PME, de bénéficier de prix d'énergie raisonnables, transparents, objectifs et non-discriminatoires. (...)

Après l'entrée en vigueur de l'arrêté royal fixant les critères admis pour l'élaboration par les fournisseurs de leurs paramètres d'indexation, et seulement dans la période de gel des indexations entre le 1^{er} avril 2012 et le 31 décembre 2012 au plus tard, la CREG examine, à la demande des fournisseurs l'ensemble des paramètres d'indexation de ces derniers." (Chambre, *doc. parl.* 2011-2012, n° 2097/003, p. 13).

Dès lors, pour être cohérent, le législateur a choisi la date du 1^{er} avril 2012 pour interdire toute indexation à la hausse du prix variable de l'énergie, sauf les exceptions prévues à la loi, afin d'augmenter l'efficacité du mécanisme du filet de sécurité, d'éviter l'utilisation de paramètres d'indexation qui ne représentent pas les coûts réels d'approvisionnement et de garantir ainsi une protection efficace des clients résidentiels et des PME. Comme indiqué ci-dessus, l'objectif n'était pas d'instaurer une sorte de double gel. C'est pourquoi une hausse, après une baisse, qui n'excède pas le niveau initial du gel en date du 1^{er} avril 2012 est donc autorisée.

3.2.2. L'interprétation que le 1^{er} avril 2012, les fournisseurs peuvent encore appliquer une indexation à la hausse du prix variable de l'énergie et que dès lors, le 1^{er} avril 2012, ils peuvent encore utiliser leurs paramètres d'indexation, est contraire à la lettre et à l'esprit de la loi qui vise précisément à empêcher une nouvelle indexation à la hausse en date du 1^{er} avril 2012 et à éviter l'utilisation de paramètres d'indexation imprécis et ne peut donc pas être acceptée *a fortiori* comme étant la seule interprétation exacte.

"Par ailleurs, cette mesure de gel de l'indexation à la hausse est d'application indifféremment du moment de la conclusion du contrat de fourniture. En effet, afin d'éviter toute discrimination entre les fournisseurs et entre les destinataires des contrats, toute distorsion de concurrence entre les fournisseurs ainsi qu'un contournement de la présente mesure notamment par la rupture des contrats existants et la conclusion de nouveaux contrats indexables et indexés à la hausse, les nouveaux contrats ne pourront pas prévoir une indexation supérieure à celle gelée à la date du 1^{er} avril 2012. Plus encore, et seulement pendant la période du gel des indexations entre le 1^{er} avril 2012 et le 31 décembre 2012 au plus tard, il est prévu que tous les paramètres d'indexation indifféremment du moment de la conclusion du contrat et de sa qualité, à savoir qu'il soit existant ou futur, doivent

2009/73/EG, namelijk de huishoudelijke eindafnemers en de kmo's, om te genieten van billijke, transparante, objectieve en niet-discriminatoire energieprijzen. (...)

Na de inwerkingtreding van het koninklijk besluit dat een exhaustieve lijst vaststelt van toegelaten criteria voor de uitwerking van hun indexeringsparameters door de leveranciers, en enkel tijdens de periode van bevroering van de indexeringen tussen 1 april 2012 en uiterlijk 31 december 2012, onderzoekt de CREG, op vraag van de leveranciers, het geheel van de indexeringsparameters van de leveranciers" (*Parl. St.*, Kamer, 2011-2012, nr. 2097/003, p. 13).

De wetgever heeft aldus, om coherent te zijn, de datum van 1 april 2012 gekozen om elke opwaartse indexering van de variabele energieprijz te verbieden, behoudens de uitzonderingen voorzien in de wet, teneinde de doeltreffendheid van het vangnetmechanisme te verhogen, het gebruik te verhinderen van indexatieparameters die de werkelijke bevoorradingkosten niet vertegenwoordigen, en aldus een doeltreffende bescherming van huishoudelijke afnemers en kmo's te waarborgen. Een stijging, na een daling, die niet boven het beginniveau van de bevroering op 1 april 2012 uitkomt, is daarom wel toegestaan. Daarom is het tweede deel van de geciteerde zin toegevoegd.

3.2.2. De interpretatie dat de leveranciers op 1 april 2012 nog een opwaartse indexering van de variabele energieprijz kunnen toepassen en derhalve op 1 april 2012 hun indexeringsparameters nog kunnen gebruiken, gaat dus in tegen de letter en de geest van de wet die precies beoogt een nieuwe opwaartse indexering op 1 april 2012 te verhinderen en het gebruik van onduidelijke indexeringsparameters te vermijden en kan dus *a fortiori* niet als enige juiste worden aanvaard.

"Bovendien is deze bevroeringsmaatregel van de opwaartse indexering van toepassing ongeacht het moment waarop de leveringsovereenkomst is gesloten. Inderdaad, om elke discriminatie te voorkomen tussen leveranciers en tussen bestemmingen van contracten, en om elke concurrentievervalsing te vermijden tussen leveranciers en nog om een omzeiling te vermijden van de onderhavige maatregel, met name door de verbreking van bestaande overeenkomsten en het sluiten van nieuwe indexeerbare overeenkomsten die opwaarts zijn geïndexeerd, kunnen de nieuwe overeenkomsten niet voorzien in een indexatie die hoger is dan dewelke werd bevroren op datum van 1 april 2012. Bovendien, en enkel tijdens de periode van bevroering van de indexeringen tussen 1 april 2012 en uiterlijk 31 december 2012, is er voorzien dat alle indexeringsparameters zonder

faire l'objet d'une validation *ex ante* de la CREG avant de pouvoir être appliqués." (Chambre, *doc. parl.* 2011-2012, n° 2097/003, p. 14).

"Une indexation à la hausse sera admise au cours de l'année 2012, pour autant que celle-ci n'excède pas le taux initial arrêté sur la base des paramètres d'indexation des fournisseurs au 1^{er} avril 2012, date de l'entrée en vigueur de la présente disposition. En outre, dès validation au cas par cas par la CREG des paramètres d'indexation de chacun des fournisseurs, ces derniers bénéficient de la faculté de pouvoir indexer, au maximum quatre fois par an et chaque fois, le 1^{er} jour d'un trimestre, à la hausse les prix variables de l'énergie moyennant le respect des critères qui auront été préalablement validés par la CREG. *A contrario*, l'introduction de tout nouveau paramètre ayant des effets analogues à ceux de l'indexation est interdite pour autant qu'un tel paramètre a pour conséquence de contourner l'effet de la présente disposition et d'en détourner l'esprit" (Chambre, *doc. parl.* 2011-2012, n° 2097/003, p. 14).

Par analogie, une indexation à la hausse du prix variable de l'énergie en date du 1^{er} avril 2012, a également comme conséquence que l'effet de la loi est contourné et qu'elle est contraire à son esprit. Cette interprétation est également contraire à la volonté du législateur de mettre fin, dans les plus brefs délais, à l'utilisation de paramètres non transparents qui ne représentent pas le coût réel de l'approvisionnement.

3.2.3. Il ressort de ces passages la volonté du législateur d'interdire à partir du 1^{er} avril 2012, cette date comprise, l'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture d'électricité et de gaz naturel.

Ce n'est que lorsque et si la CREG aura validé les paramètres d'indexation pour un contrat-type avec prix variable de l'énergie sur base des critères déterminés par le Roi visés au § 4*bis* des articles 20*bis* et 15/10*bis* respectivement de la loi électricité et de la loi gaz naturel, ou le 1^{er} janvier 2013 au plus tard, que le fournisseur pourra de nouveau indexer les prix variables de l'énergie au maximum quatre fois par an, chaque fois le premier jour d'un trimestre.

4. Une loi interprétative entre en vigueur obligatoirement le jour de l'entrée en vigueur du texte interprété lui-même. En effet, une loi interprétative est une loi qui donne à une disposition légale, le sens que le législateur a voulu donner au moment de l'adoption et qu'il a pu recevoir raisonnablement (Voir Cas. 28 février 2000, Arr. Cass. 2000, afl. 3, 491; GwH n° 102/2006 du

onderscheid van het moment van de sluiting, hetzij bestaand of toekomstig, het voorwerp moeten uitmaken van een *ex ante* validering door de CREG alvorens zij toegepast kunnen worden" (*Parl. St.*, Kamer, 2011-2012, nr. 2097/003, p. 14).

"Een opwaartse indexering zal worden toegestaan in de loop van 2012 voor zover deze het tarief dat initieel werd vastgesteld op basis van de indexeringsparameters van de leveranciers op 1 april 2012, datum van inwerkingtreding van deze bepaling, niet overschrijdt. Bovendien genieten deze, vanaf de validering geval per geval van de indexeringsparameters van iedere individuele leverancier, van de mogelijkheid, maximaal van vier keer per jaar en iedere keer de eerste dag van een trimester, om de variabele energieprijzen opwaarts te kunnen indexeren door middel van de naleving van de criteria die voorafgaandelijk zullen worden goedgekeurd door de CREG. *A contrario*, is de toevoeging van ieder nieuwe parameter die analoge effecten heeft als deze van de indexering verboden als zulke parameter voor gevolg heeft het effect van deze bepaling te omzeilen en tegen diens geest ingaat" (*Parl. St.*, Kamer, 2011-2012, nr. 2097/003, p. 14).

Per analogie heeft een opwaartse indexering van de variabele energieprijzen op 1 april 2012 eveneens voor gevolg dat het effect van de wet wordt omzeild en tegen diens geest ingaat. Deze interpretatie gaat ook in tegen de wil van de wetgever om snel een einde te maken aan het gebruik van niet transparante parameters die de werkelijke bevoorradingskost niet vertegenwoordigen.

3.2.3. Uit deze passages blijkt de wil van de wetgever om de opwaartse indexering van de variabele energieprijzen voor de levering van elektriciteit en van aardgas te verbieden vanaf 1 april 2012, deze dag inbegrepen.

Pas wanneer en indien de CREG de indexeringsparameters voor een contracttype met variabele energieprijzen heeft gevalideerd op basis van de door de Koning vastgestelde criteria bedoeld in § 4*bis* van de artikelen 20*bis* en 15/10*bis* van respectievelijk de elektriciteits- en gaswet, of ten laatste op 1 januari 2013, zal de leverancier opnieuw de variabele energieprijzen kunnen indexeren en dit maximaal vier keer per jaar, en steeds de eerste dag van een trimester.

4. Een interpretatieve wet treedt noodzakelijkerwijze in werking de dag waarop de geïnterpreteerde wettekst zelf in werking is getreden. Een interpretatieve wet is immers een wet die aan een wetsbepaling de betekenis geeft die de wetgever bij de aanneming ervan heeft willen geven en die zij redelijkerwijze kon krijgen (zie Cass. 28 februari 2000, Arr. Cass. 2000, afl. 3, 491; GwH

21 juin 2006). En d'autres termes, une loi interprétative a toujours un effet rétroactif et ceci résulte de la nature même de la loi interprétative. En outre, il est évident que l'adoption de cette loi interprétative doit se faire d'urgence afin de pouvoir mettre fin, dans les plus brefs délais, à l'insécurité juridique évoquée, dans l'intérêt d'un grand groupe de consommateurs privés et de PME.

COMMENTAIRES DES ARTICLES

Article 1^{er}

Cet article n'appelle pas de commentaires.

Art. 2

Cet article répète de la façon la plus claire possible l'objectif de l'article 108, § 2, alinéa 2, première et deuxième partie de phrase de la loi. Il s'agit des deux objectifs suivants: le gel de l'indexation à la hausse à partir du 1^{er} avril (cette date incluse) d'une part et la possibilité d'une indexation à la hausse ultérieure, pour autant que celle-ci n'excède pas le niveau du prix (gelé) du 1^{er} avril. Vu la nature spécifique d'une loi interprétative, un article reprenant l'entrée en vigueur n'est pas nécessaire. En effet, l'interprétation indiquée par la loi est toujours réputée avoir été la seule interprétation exacte.

*La vice-première ministre et ministre de l'Intérieur
et de l'Égalité des chances,*

Joëlle MILQUET

Le ministre de l'Économie et des Consommateurs,

Johan VANDE LANOTTE

nr. 102/2006 van 21 juni 2006). Een interpretatieve wet heeft met andere woorden steeds een terugwerkende kracht en dit vloeit voort uit de aard zelf van de interpretatieve wet. Bovendien is het evident dat het nemen van deze interpretatieve wet dringend dient te gebeuren om snel een einde te kunnen stellen aan de hiervoor geschetste rechtsonzekerheid, in het belang van een grote groep particuliere consumenten en kmo's.

ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING

Artikel 1

Dit artikel behoeft geen commentaar.

Art. 2

In dit artikel wordt op een zo duidelijk mogelijke manier de bedoeling van artikel 108, § 2, tweede lid, eerste en tweede zinsnede van de wet opnieuw herhaald. Daarbij zijn de twee doelstellingen: de bevrozing van de opwaartse indexering vanaf (dus ook inclusief) 1 april enerzijds en de mogelijkheid tot opwaartse indexering achteraf, voor zover het niveau van de aldus op 1 april (bevroren) prijs, niet wordt overschreden. Gezien de specifieke aard van een interpretatieve wet, is geen artikel met een ingangsdatum nodig. De door de wet aangeduide interpretatie wordt immers geacht altijd de enig juiste interpretatie geweest te zijn.

*De vice-eersteminister en minister van Binnenlandse
Zaken en Gelijke Kansen,*

Joëlle MILQUET

De minister van Economie en Consumenten,

Johan VANDE LANOTTE

AVANT-PROJET DE LOI

soumis à l'avis du Conseil d'État

Avant-projet de loi interprétative de l'article 108, § 2, 2^e alinéa, première et deuxième partie de phrase de la loi du 8 janvier 2012 portant modification de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

L'article 108, § 2, alinéa 2, première et deuxième partie de phrase, de la loi du 8 janvier 2012 portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative au marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations (*MB*, 11/01/2012), tel que modifié par l'article 29 de la loi du 29 mars 2012 portant dispositions diverses (*MB*, 30/03/2012) est interprété dans le sens que :

1° à partir du 1^{er} avril 2012, et ce donc également le 1^{er} avril 2012 inclus, et jusque, et y compris, le 31 décembre 2012 au plus tard, l'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture d'électricité et de gaz naturel est interdite;

2° par la suite, et jusque, et y compris le 31 décembre 2012 au plus tard, l'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture d'électricité et de gaz naturel n'est possible que pour autant que le nouveau prix de l'énergie indexé à la hausse ainsi obtenu n'excède pas le taux initial arrêté au 1^{er} avril 2012, c'est-à-dire tel que gelé au 1° (fiches tarifaires 2012).

VOORONTWERP VAN WET

onderworpen aan het advies van de Raad van State

Voorontwerp van wet tot uitlegging van artikel 108, § 2, tweede lid, eerste en tweede zinsnede van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

Artikel 108, § 2, tweede lid, eerste en tweede zinsnede, van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen (*BS*, 11/01/2012), zoals gewijzigd door artikel 29 van de wet van 29 maart 2012 houdende diverse bepalingen (*BS*, 30/03/2012), wordt uitgelegd in de zin dat:

1° vanaf 1 april 2012, dus ook 1 april 2012 zelf inbegrepen, tot en met uiterlijk 31 december 2012, de opwaartse indexering van de variabele energieprijis voor de levering van elektriciteit en van aardgas verboden is;

2° nadien, tot en met uiterlijk 31 december 2012 enkel een opwaartse indexering van de variabele energieprijis voor de levering van elektriciteit en van aardgas mogelijk is, in zoverre de aldus nieuw bekomen opwaarts geïndexeerde energieprijis de initiële grens die is vastgesteld op 1 april 2012, dit is bevroren ingevolge 1° (tarieffiches maart 2012), niet overschrijdt.

AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT
N° 51.257/3
24 AVRIL 2012

Le Conseil d'État, section de législation, troisième chambre, saisi par le Ministre de l'Économie et des Consommateurs, le 19 avril 2012, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un avant-projet de loi "interprétative de l'article 108, § 2, 2^e alinéa, première et deuxième partie de phrase de la loi du 8 janvier 2012 portant modification de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations", a donné l'avis suivant:

1. Selon l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée comme suit:

"Gezien het nieuwe artikel 108, § 2, tweede deel, eerste en tweede zinsnede van de wet van 8 januari 2012 zoals gewijzigd door artikel 29 van de wet van 29 maart 2012, vanuit enkele leveranciers aanleiding gegeven heeft tot uiteenlopende interpretaties, waarvan sommige duidelijk de bedoeling van de regering en van de wetgever niet volgen, maar zich baseren op een gedeeltelijke lezing van de wettekst en dat dit [voor] heel wat verwarring zorgt en gezien het evidente belang van een duidelijke, eenduidige en correcte interpretatie en gezien de noodzaak van snelheid zodat honderdduizenden eindafnemers, particulieren en kmo's, niet in de onzekerheid blijven, heeft de regering beslist om snel en via een interpretatieve wet duidelijkheid te scheppen".

2. Conformément à l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique¹ ainsi que de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET

3. L'avant-projet de loi soumis pour avis a pour objet d'interpréter (la première partie de) l'article 108, § 2, alinéa 2, de la loi du 8 janvier 2012 "portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations", remplacé par la loi du 29 mars 2012 "portant des dispositions diverses (I)".

¹ S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par "fondement juridique" la conformité aux normes supérieures.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE
NR. 51.257/3
VAN 24 APRIL 2012

De Raad van State, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 19 april 2012 door de Minister van Economie en Consumenten verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "tot uitlegging van artikel 108, § 2, tweede lid, eerste en tweede zinsnede van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen", heeft het volgende advies gegeven:

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling als volgt gemotiveerd:

"Gezien het nieuwe artikel 108, § 2, tweede deel, eerste en tweede zinsnede van de wet van 8 januari 2012 zoals gewijzigd door artikel 29 van de wet van 29 maart 2012, vanuit enkele leveranciers aanleiding gegeven heeft tot uiteenlopende interpretaties, waarvan sommige duidelijk de bedoeling van de regering en van de wetgever niet volgen, maar zich baseren op een gedeeltelijke lezing van de wettekst en dat dit [voor] heel wat verwarring zorgt en gezien het evidente belang van een duidelijke, eenduidige en correcte interpretatie en gezien de noodzaak van snelheid zodat honderdduizenden eindafnemers, particulieren en kmo's, niet in de onzekerheid blijven, heeft de regering beslist om snel en via een interpretatieve wet duidelijkheid te scheppen".

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond,¹ alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

3. Het om advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt tot interpretatie van (het eerste onderdeel van) artikel 108, § 2, tweede lid, van de wet van 8 januari 2012 "tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen", zoals vervangen bij de wet van 29 maart 2012 "houdende diverse bepalingen (I)".

¹ Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder "rechtsgrond" de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

La disposition à interpréter s'énonce comme suit:

“À partir du 1^{er} avril 2012 et jusqu'au plus tard le 31 décembre 2012, l'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture d'électricité et de gaz naturel est interdite, pour autant que celle-ci excède le taux initial arrêté sur la base des paramètres d'indexation des fournisseurs au 1^{er} avril 2012 et pour autant que la commission n'ait pas validé, sur la base des critères fixés par le Roi visés au § 4bis des articles 20bis de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et 15/10bis de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations, tels qu'insérés par les articles 29 et 82 et modifiés par les articles 27 et 28 de la loi du 29 mars 2012 portant des dispositions diverses (I), les paramètres d'indexation d'un contrat type au prix variable”.

Il s'agit d'interpréter la première partie de cette disposition en ce sens, d'une part, qu'au 1^{er} avril 2012 une indexation à la hausse du prix variable de l'énergie est interdite et, d'autre part, que par la suite et jusqu'au 31 décembre 2012, une indexation à la hausse du prix variable de l'énergie n'est possible que pour autant que le prix ainsi obtenu n'excède pas le prix (bloqué) arrêté au 1^{er} avril 2012.

OBSERVATIONS GÉNÉRALES

4.1. L'exposé des motifs précise que l'article 108, § 2, alinéa 2, de la loi du 8 janvier 2012 a donné lieu à des interprétations divergentes dont celle qui méconnaît l'objectif du législateur, selon lequel l'indexation à la hausse des prix variables de l'énergie peut encore être effectuée au 1^{er} avril 2012, de sorte que l'adoption d'une loi interprétative s'impose.

Il convient d'examiner si on se trouve bien en l'occurrence en présence d'une loi interprétative.

4.2. Aux termes de l'article 84 de la Constitution, l'interprétation des lois par voie d'autorité n'appartient qu'à la loi. Une disposition législative interprétative est celle qui confère à une disposition le sens que, dès son adoption, le législateur a voulu lui donner et qu'elle pouvait raisonnablement recevoir². C'est le propre d'une disposition interprétative de sortir ses effets à la date d'entrée en vigueur des dispositions qu'elle interprète³; la garantie de la non-rétroactivité des lois, à laquelle il ne peut être dérogé que dans certaines

² Cour constitutionnelle, n° 102/2006, 21 juin 2006, B.5.2; Cour constitutionnelle, n° 128/2008, 1^{er} septembre 2008, B.8.1; Cour constitutionnelle, n° 180/2009, 12 novembre 2009, B.5; Cour constitutionnelle, n° 192/2009, 26 novembre 2009, B.7; Cour constitutionnelle, n° 188/2011, 15 décembre 2011, B.4. Dans les arrêts nos 189/2002 et 160/2003, la Cour constitutionnelle a interprété de manière plus restrictive la notion de “loi interprétative” (Cour constitutionnelle, n° 189/2002, 19 décembre 2002, B.12.3; Cour constitutionnelle, n° 160/2003, 10 décembre 2003, B.8.7.2), mais cette jurisprudence semble entre-temps avoir été abandonnée.

³ Cour constitutionnelle, n° 180/2009, 12 novembre 2009, B.5.

De te interpreteren bepaling luidt:

“Vanaf 1 april 2012 tot en met uiterlijk 31 december 2012, is de opwaartse indexering van de variabele energieprij voor de levering van elektriciteit en van aardgas, verboden, in zoverre deze de initiële grens overschrijdt die is vastgesteld op basis van de indexeringsparameters van de leveranciers op 1 april 2012 en in zoverre de commissie, op basis van de door de Koning vastgestelde criteria bedoeld in § 4bis van de artikelen 20bis van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en 15/10bis van de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen, zoals ingevoegd bij de artikelen 29 en 82 en gewijzigd bij de artikelen 27 en 28 van de wet van 29 maart 2012 houdende diverse bepalingen (I), de indexeringsparameters voor een contracttype met variabele energieprij niet heeft gevalideerd”.

Er wordt beoogd het eerste onderdeel van die bepaling in die zin te interpreteren dat, enerzijds, op 1 april 2012 een opwaartse indexering van de variabele energieprij verboden is en, anderzijds, nadien tot 31 december 2012 enkel een opwaartse indexering van de variabele energieprij mogelijk is in zoverre de daardoor bekomen prijs de (geblokkeerde) prijs op 1 april 2012 niet overschrijdt.

ALGEMENE OPMERKINGEN

4.1. In de memorie van toelichting wordt uiteengezet dat artikel 108, § 2, tweede lid, van de wet van 8 januari 2012 aanleiding heeft gegeven tot uiteenlopende interpretaties, waarvan een bepaalde interpretatie, namelijk dat een opwaartse indexering van de energieprij op 1 april 2012 nog is toegelaten, de bedoeling van de wetgever miskent, wat noopt tot het aannemen van een interpretatieve wet.

Er dient te worden onderzocht of het te dezen wel degelijk gaat om een interpretatieve wet.

4.2. Luidens artikel 84 van de Grondwet kan alleen de wet een authentieke uitlegging van de wetten geven. Een wetbepaling is interpretatief wanneer ze aan een bepaling een betekenis geeft die de wetgever bij de aanneming ervan heeft willen geven en die zij redelijkerwijze kan krijgen². Het is eigen aan een interpretatieve bepaling dat zij gevolg heeft op de datum van de inwerkingtreding van de geïnterpreteerde bepaling³; de waarborg van de niet-retroactiviteit van de wetten, waarvan slechts onder bepaalde voorwaarden kan

² Grondwettelijk Hof, nr. 102/2006, 21 juni 2006, B.5.2; Grondwettelijk Hof, nr. 128/2008, 1 september 2008, B.8.1; Grondwettelijk Hof, nr. 180/2009, 12 november 2009, B.5; Grondwettelijk Hof, nr. 192/2009, 26 november 2009, B.7; Grondwettelijk Hof, nr. 188/2011, 15 december 2011, B.4. In de arresten nrs. 189/2002 en 160/2003 heeft het Grondwettelijk Hof een striktere inhoud gegeven aan het begrip “interpretatieve wet” (Grondwettelijk Hof, nr. 189/2002, 19 december 2002, B.12.3; Grondwettelijk Hof, nr. 160/2003, 10 december 2003, B.8.7.2), maar die rechtspraak lijkt intussen te zijn verlaten.

³ Grondwettelijk Hof, nr. 180/2009, 12 november 2009, B.5.

conditions ⁴, ne peut toutefois être éludée par le fait qu'une disposition législative ayant un effet rétroactif serait présentée comme une disposition interprétative ⁵.

Il s'ensuit que s'il s'agit réellement d'une loi interprétative, son effet rétroactif ⁶ (en ce que la loi interprétée doit être considérée comme ayant toujours eu la portée que lui donne la loi interprétative) se justifie précisément par le caractère interprétatif de cette loi ⁷. À défaut, il y a lieu de satisfaire aux conditions qui permettent de déroger au principe de la non-rétroactivité des lois ⁸.

Une loi interprétative se justifie évidemment par la suppression de l'incertitude juridique à laquelle le caractère incertain ou contesté d'une disposition législative a donné lieu. Le sens que le législateur a donné à cette disposition législative dans la loi interprétative doit aussi pouvoir être donné par le juge sans intervention du législateur ⁹.

4.3.1. La justification de l'amendement qui est devenu l'actuel article 108, § 2, alinéa 2, de la loi du 8 janvier 2012 mentionne expressément que le gel des indexations concerne la période comprise entre le 1^{er} avril 2012 et le 31 décembre 2012 ¹⁰, ce qui a été confirmé lors des débats parlementaires ¹¹. Cette justification s'inscrit au demeurant dans l'économie générale de la loi dont l'objectif est d'éviter que les prix de l'énergie augmentent et que, par voie de conséquence, l'inflation s'aggrave et la capacité concurrentielle et le pouvoir d'achat diminuent.

4.3.2. Abstraction faite de ce qu'un texte ne peut être considéré comme clair qu'au regard du contexte dans lequel il doit être situé et des objectifs sociaux qu'on cherche à atteindre en l'élaborant, force est de constater que, même dans une interprétation littérale, le texte de la première partie de l'article 108, § 2, alinéa 2, de la loi du 8 janvier 2012, modifié par la loi du 29 mars 2012, est loin d'être clair. D'une part, la place malencontreuse des mots "au 1^{er} avril 2012" après "sur la base des paramètres d'indexation des fournisseurs" permettrait de considérer qu'une indexation est encore possible le 1^{er} avril 2012. Le premier membre de phrase "À partir du 1^{er} avril 2012 et jusqu'au plus tard le 31 décembre 2012,

worden afgeweken,⁴ kan evenwel niet worden omzeild door een wetsbepaling met terugwerkende kracht als een interpretatieve wetsbepaling voor te stellen.⁵

Zo het effectief gaat om een interpretatieve wet, ligt de verantwoording van het retroactieve effect dat ze heeft⁶ (doordat de geïnterpreteerde wet moet worden geacht steeds de draagwijdte te hebben gehad zoals omschreven in de interpretatieve wet), in het interpretatieve karakter zelf van de betrokken wet.⁷ Zo niet, dient aan de voorwaarden te zijn voldaan op grond waarvan kan worden afgeweken van het beginsel van de niet-retroactiviteit van de wetten.⁸

Een interpretatieve wet vindt uiteraard haar bestaansreden in het opheffen van de rechtsonzekerheid die is ontstaan door het onzekere of het betwiste karakter van een wetsbepaling. De betekenis die de wetgever in de interpretatieve wet aan de betrokken wetsbepaling heeft gegeven, moet eraan door de rechter ook zonder tussenkomst van de wetgever kunnen worden gegeven.⁹

4.3.1. In de toelichting bij het amendement dat heeft geleid tot het huidige artikel 108, § 2, tweede lid, van de wet van 8 januari 2012 werd uitdrukkelijk vermeld dat de bevrozing van de indexeringen betrekking heeft op de periode tussen 1 april 2012 en 31 december 2012,¹⁰ wat werd bevestigd in de loop van de parlementaire bespreking.¹¹ Zulks past overigens in de algemene economie van de wet die tot doel heeft de stijging van de energieprijzen — en daardoor een oplopende inflatie en een vermindering van het concurrentievermogen en van de koopkracht — tegen te gaan.

4.3.2. Daargelaten het gegeven dat een tekst slechts duidelijk kan worden geacht in het licht van de context waarin hij dient te worden geplaatst en van de maatschappelijke doelstellingen die ermee worden beoogd, dient te worden vastgesteld dat zelfs letterlijk genomen de tekst van het eerste onderdeel van artikel 108, § 2, tweede lid, van de wet van 8 januari 2012, zoals gewijzigd bij de wet van 29 maart 2012, geenszins duidelijk is. Enerzijds zou uit de ongelukkige plaatsing van de woorden "op 1 april 2012" na de woorden "op basis van de indexeringsparameters van de leveranciers", kunnen worden afgeleid dat nog een indexering mogelijk is op 1 april 2012. Daarmee zou de eerste zinsnede

⁴ Voir par exemple Cour constitutionnelle, n° 188/2011, 15 décembre 2011, B.8.

⁵ Cour constitutionnelle, n° 102/2006, 21 juin 2006, B.5.2; Cour constitutionnelle, n° 189/2002, 19 décembre 2002, B.12.2; Cour constitutionnelle, n° 188/2011, 15 décembre 2011, B.4.

⁶ Cour constitutionnelle, n° 189/2002, 19 décembre 2002, B.12.1; Cour constitutionnelle, n° 102/2006, 21 juin 2006, B.5.2; Cour constitutionnelle, n° 128/2008, 1^{er} septembre 2008, B.8.4; Cour constitutionnelle, n° 188/2011, 15 décembre 2011, B.4.

⁷ Cour constitutionnelle, n° 128/2008, 1^{er} septembre 2008, B.8.6; Cour constitutionnelle, n° 180/2009, 12 novembre 2009, B.9.

⁸ Cour constitutionnelle, n° 128/2008, 1^{er} septembre 2008, B.8.6; Cour constitutionnelle, n° 188/2011, 15 décembre 2011, B.7.

⁹ Cass., 17 janvier 2008, F.07 0057.N; Cass., 24 avril 2008, F.07 0014.N; Cass., 13 mars 2009, F.07 0085.N.

¹⁰ Doc. parl., Chambre, 2011-2012, n° 2097/3, pp. 13, 14, 15 et 16.

¹¹ Rapport Schiltz-Dierick, Docl.parl., Chambre, 2011-2012, n° 2097/7, pp. 9, 11 et 26.

⁴ Zie bijvoorbeeld Grondwettelijk Hof, nr. 188/2011, 15 december 2011, B.8.

⁵ Grondwettelijk Hof, nr. 102/2006, 21 juni 2006, B.5.2; Grondwettelijk Hof, nr. 189/2002, 19 december 2002, B.12.2; Grondwettelijk Hof, nr. 188/2011, 15 december 2011, B.4.

⁶ Grondwettelijk Hof, nr. 189/2002, 19 december 2002, B.12.1; Grondwettelijk Hof, nr. 102/2006, 21 juni 2006, B.5.2; Grondwettelijk Hof, nr. 128/2008, 1 september 2008, B.8.4; Grondwettelijk Hof, nr. 188/2011, 15 december 2011, B.4.

⁷ Grondwettelijk Hof, nr. 128/2008, 1 september 2008, B.8.6; Grondwettelijk Hof, nr. 180/2009, 12 november 2009, B.9.

⁸ Grondwettelijk Hof, nr. 128/2008, 1 september 2008, B.8.6; Grondwettelijk Hof, nr. 188/2011, 15 december 2011, B.7.

⁹ Cass., 17 januari 2008, F.07 0057.N; Cass., 24 april 2008, F.07 0014.N; Cass., 13 maart 2009, F.07 0085.N.

¹⁰ Parl.St. Kamer, 2011-2012, nr. 2097/3, p. 13, 14, 15 en 16.

¹¹ Verslag Schiltz-Dierick, Parl.St. Kamer, 2011-2012, nr. 2097/7, p. 9, 11 en 26.

l'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture d'électricité et de gaz naturel" serait, il est vrai, partiellement privé d'effets. D'autre part, eu égard notamment à l'intention du législateur, la mention "au 1^{er} avril 2012" pourrait également être interprétée en ce sens qu'elle se rapporte aux mots "taux initial arrêté".

4.3.3. Il résulte de tout ceci que la loi en projet a effectivement un caractère interprétatif. Il n'est pas contesté que la portée de la disposition interprétée a donné lieu à une controverse. Cette disposition est également intrinsèquement ambiguë, de sorte qu'elle peut faire l'objet de plusieurs lectures. L'interprétation donnée dans le projet est conforme aux travaux parlementaires de l'article 29 de la loi du 29 mars 2009, aux objectifs sociaux qu'il vise et au contexte dans lequel il convient de situer cet article, de sorte que la disposition interprétée peut raisonnablement se voir attribuer la portée que le projet lui donne, que l'on peut en outre considérer comme étant conforme à l'intention du législateur. La rétroactivité de la loi envisagée trouve par conséquent sa justification dans son caractère interprétatif.

5. Le projet doit également être examiné à la lumière du droit de l'Union européenne. À cet égard, on peut se rapporter à l'avis 51 025/3 du 6 mars 2012¹², qui a considéré, au sujet d'un mécanisme de contrôle des prix analogue, qu'il pouvait s'accorder avec les critères dégagés par la Cour de Justice dans son arrêt *Federutility* du 20 avril 2010¹³.

Bien que, sur un certain nombre de points, la disposition interprétée soit différente de la disposition ayant fait l'objet de l'avis précité, les observations faites dans cet avis peuvent être globalement transposées à la disposition citée en premier, de sorte qu'on peut considérer que le projet répond aux conditions mentionnées dans l'arrêt *Federutility*. Toutefois, si on veut continuer à respecter la condition énoncée dans cet arrêt, selon laquelle l'intervention de l'autorité doit être "clairement définie, transparente, non discriminatoire, contrôlable", et garantir aux entreprises [énergétiques] de l'Union européenne un égal accès aux consommateurs, on notera que, bien qu'une loi interprétative ait précisément pour objectif de rétablir la clarté et la transparence, on évitera autant que possible, à l'avenir, l'instabilité qui résulte de l'intervention répétée du législateur.

¹² Voir l'avis 51 025/3 du 6 mars 2012 sur un avant-projet de loi "modifiant l'article 108 de la loi du 8 janvier 2012 portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations", qui est joint en annexe au présent avis.

¹³ C.J.U.E., 20 avril 2010, affaire C-265/08 *Federutility*, Rec. 2010, I-3377.

"Vanaf 1 april 2012 tot en met uiterlijk 31 december 2012, is de opwaartse indexering van de variabele energieprij voor de levering van elektriciteit en van aardgas" wel gedeeltelijk inoperant worden gemaakt. Anderzijds kan, mede gelet op de bedoeling van de wetgever, de vermelding "op 1 april 2012" ook zo geïnterpreteerd worden dat ze slaat op de woorden "initiële grens die is vastgesteld".

4.3.3. Uit wat voorafgaat blijkt dat de ontworpen wet wel degelijk een interpretatief karakter heeft. Niet betwist wordt dat de draagwijdte van de geïnterpreteerde bepaling tot betwisting aanleiding heeft gegeven. Ook op zich ontbeert ze duidelijkheid, zodat ze voor verschillende lezingen vatbaar is. De in het ontwerp gegeven interpretatie spoort met de parlementaire voorbereiding van artikel 29 van de wet van 29 maart 2009, de maatschappelijke doelstellingen die ermee worden beoogd en met de context waarin dat artikel dient te worden geplaatst, zodat de geïnterpreteerde bepaling, redelijkerwijze de interpretatie kan krijgen die eraan in het ontwerp wordt gegeven, die bovendien kan worden geacht overeen te stemmen met de bedoeling van de wetgever. Het terugwerkende effect dat de aan te nemen wet heeft, vindt derhalve zijn verantwoording in de interpretatieve aard ervan.

5. Het ontwerp dient eveneens te worden bekeken in het licht van het recht van de Europese Unie. In dat verband kan worden verwezen naar advies 51 025/3 van 6 maart 2012,¹² waarin, met betrekking tot een gelijkaardig prijscontrolemechanisme, werd besloten dat het inpasbaar was in de criteria die het Hof van Justitie heeft ontwikkeld in zijn arrest *Federutility* van 20 april 2010.¹³

Hoewel de geïnterpreteerde bepaling op een aantal punten verschilt van de bepaling waarover in het genoemde advies werd geadviseerd, is hetgeen werd opgemerkt in dat advies globaal genomen transposeerbaar op de eerstgenoemde bepaling, zodat kan worden aangenomen dat het ontwerp voldoet aan het in het arrest *Federutility* genoemde voorwaarden. Wat betreft de in dat arrest gestelde voorwaarde dat de overheidsinterventie "duidelijk wordt gedefinieerd, transparant, niet-discriminerend en controleerbaar is", en de gelijke toegang van de energieondernemingen van de Europese Unie tot de consument waarborgt, dient er evenwel op te worden gewezen dat, alhoewel door middel van een interpretatieve wet de duidelijkheid en de transparantie juist worden hersteld, de instabiliteit die door het herhaalde wetgevende optreden wordt veroorzaakt, in de toekomst zo veel als mogelijk dient te worden vermeden wil men die voorwaarde niet miskennen.

¹² Zie advies 51 025/3 van 6 maart 2012 over een voorontwerp van wet "houdende wijziging van artikel 108 van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door leidingen", dat als bijlage bij dit advies wordt gevoegd.

¹³ HvJ 20 april 2010, zaak C-265/08 *Federutility*, Jur. 2010, I-3377.

OBSERVATION PARTICULIÈRE

Article 2

6. Il n'est pas cohérent de prévoir une interdiction "à partir du" 1^{er} avril 2012 jusque et y compris le 31 décembre 2012 à l'article 2, 1^o, du projet pour ensuite, à l'article 2, 2^o, de celui-ci, faire état de "par la suite, et jusque, et y compris le 31 décembre 2012 au plus tard". La rédaction de l'article 2 du projet doit dès lors être revue à la lumière de l'intention des auteurs du projet, à savoir:

— que le 1^{er} avril 2012, il ne peut y avoir d'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture d'électricité et de gaz naturel au-delà des valeurs figurant dans les fiches tarifaires pour mars 2012 (article 2, 1^o);

— qu'après le 1^{er} avril 2012 et, sans préjudice de l'article 108, § 2, alinéas 3 et 4, de la loi du 8 janvier 2012, jusqu'au 31 décembre 2012 au plus tard, les prix de l'énergie peuvent en tout cas être indexés à la baisse et, le cas échéant, après une diminution en-deçà du niveau des prix au 1^{er} avril 2012, à nouveau à la hausse, pour autant que le prix de l'énergie indexé ainsi obtenu n'excède pas le taux initial arrêté au 1^{er} avril 2012, à savoir tel qu'il a été gelé au sens de l'article 2, 1^o, du projet (article 2, 2^o).

La chambre était composée de

Messieurs

P. LEMMENS,	président de chambre,
J. SMETS, B. SEUTIN,	conseillers d'État,
J. VELAERS,	assesseur de la section de législation,

Madame

M. VERSCHRAEGHEN, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Monsieur T. Corthaut, auditeur adjoint.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de Monsieur J. Smets.

Le greffier, *Le président,*

M. VERSCHRAEGHEN P. LEMMENS

BIJZONDERE OPMERKING

Artikel 2

6. Het is niet consistent om in artikel 2, 1^o, van het ontwerp een verbod in te stellen "vanaf" 1 april 2012 tot en met 31 december 2012, om daarna in artikel 2, 2^o, ervan gewag te maken van "nadien, tot en met uiterlijk 31 december 2012". De redactie van artikel 2 van het ontwerp dient dan ook te worden herbekeken in het licht van de bedoeling van de stellers van het ontwerp, namelijk:

— dat op 1 april 2012 geen opwaartse indexering van de variabele energieprijzen voor de levering van elektriciteit en van aardgas mag plaatsvinden boven de waarde in de tarieflijsten voor maart 2012 (artikel 2, 1^o);

— dat na 1 april 2012 en, onverminderd artikel 108, § 2, derde en vierde lid, van de wet van 8 januari 2012, ten laatste tot 31 december 2012, de energieprijzen in elk geval naar onderen mogen worden geïndexeerd, en na een daling onder het prijsniveau op 1 april 2012 in voorkomend geval ook weer opwaarts, in zoverre de zo bekomen geïndexeerde energieprijzen de initiële grens die is vastgesteld op 1 april 2012, dit is bevroren als bedoeld in artikel 2, 1^o, van het ontwerp, niet overschrijdt (artikel 2, 2^o).

De kamer was samengesteld uit

de Heren

P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
J. VELAERS,	assessor van de afdeling Wetgeving,

Mevrouw

M. VERSCHRAEGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer T. Corthaut, adjunct-auditeur.

De griffier, *De voorzitter,*

M. VERSCHRAEGHEN P. LEMMENS

AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT
N° 51.025/3
6 MARS 2012

Le Conseil d'État, section de législation, troisième chambre, saisi par le Ministre de l'Économie et le Secrétaire d'État à l'Énergie, le 1^{er} mars 2012, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un avant-projet de loi "modifiant l'article 108 de la loi du 8 janvier 2012 portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations", a donné l'avis suivant:

1. Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence de la demande d'avis est motivée comme suit:

"Het "vangnetmechanisme" zoals voorzien in het huidige artikel 108 van de wet van 8 januari 2012, tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door leidingen, zal in werking treden op de eerste dag van het trimester na dit waarin de wet van 8 januari is bekendgemaakt, zijnde op 1 april 2012. De maatregelen die in het onderhavige voorontwerp van wet zijn opgenomen vereisen een latere inwerkingtreding van bepaalde elementen van het "vangnet-mechanisme".

De tijdsbeperking die middels het huidige artikel 108 wordt opgelegd maakt het nagenoeg onmogelijk om binnen de gestelde periode een oplossing te kunnen vinden voor de verschillende knelpunten op de Belgische energiemarkt, waaronder de hogere energieprijzen in België in vergelijking met de omliggende landen en de impact hiervan op de inflatie in België, zie hiervoor onder andere de studies van de CREG en Prijzenobservatorium, zoals uiteengezet in de Memorie van Toelichting. Een belangrijke verklarende factor van de verschillen op het gebied van de energieprijzen met andere lidstaten in Europa is de manier waarop en het ritme waarmee de energieprijzen wordt geïndexeerd.

De voorgestelde maatregelen houden onder andere in dat de opwaartse indexeringen van de energieprijzen in België gedurende ten hoogste 9 maanden geblokkeerd worden. Dit gaat gepaard met een uitstel van de inwerkingtreding van de paragrafen 2 tot en met 4 van het vangnetmechanisme tot 1 januari 2013. In tussentijd, en zo snel mogelijk, zal de CREG de noodzakelijke onderzoeken en analyses uitvoeren om te komen tot gefundeerde en representatieve indexeringsformules op basis van relevante en objectieve parameters. Na dit voorstel van de CREG zal de Koning dienaangaande een exhaustieve lijst kunnen vastleggen, en vervolgens ook de volledige inwerkingtreding van het vangnet (inclusief para-

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE
NR. 51.025/3
VAN 6 MAART 2012

De Raad van State, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 1 maart 2012 door de Minister van Economie en de Staatssecretaris voor Energie verzocht hun, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "houdende wijziging van artikel 108 van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door leidingen", heeft het volgende advies gegeven:

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het spoedeisende karakter van de adviesaanvraag gemotiveerd als volgt:

"Het "vangnetmechanisme" zoals voorzien in het huidige artikel 108 van de wet van 8 januari 2012, tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door leidingen, zal in werking treden op de eerste dag van het trimester na dit waarin de wet van 8 januari is bekendgemaakt, zijnde op 1 april 2012. De maatregelen die in het onderhavige voorontwerp van wet zijn opgenomen vereisen een latere inwerkingtreding van bepaalde elementen van het "vangnet-mechanisme".

De tijdsbeperking die middels het huidige artikel 108 wordt opgelegd maakt het nagenoeg onmogelijk om binnen de gestelde periode een oplossing te kunnen vinden voor de verschillende knelpunten op de Belgische energiemarkt, waaronder de hogere energieprijzen in België in vergelijking met de omliggende landen en de impact hiervan op de inflatie in België, zie hiervoor onder andere de studies van de CREG en Prijzenobservatorium, zoals uiteengezet in de Memorie van Toelichting. Een belangrijke verklarende factor van de verschillen op het gebied van de energieprijzen met andere lidstaten in Europa is de manier waarop en het ritme waarmee de energieprijzen wordt geïndexeerd.

De voorgestelde maatregelen houden onder andere in dat de opwaartse indexeringen van de energieprijzen in België gedurende ten hoogste 9 maanden geblokkeerd worden. Dit gaat gepaard met een uitstel van de inwerkingtreding van de paragrafen 2 tot en met 4 van het vangnetmechanisme tot 1 januari 2013. In tussentijd, en zo snel mogelijk, zal de CREG de noodzakelijke onderzoeken en analyses uitvoeren om te komen tot gefundeerde en representatieve indexeringsformules op basis van relevante en objectieve parameters. Na dit voorstel van de CREG zal de Koning dienaangaande een exhaustieve lijst kunnen vastleggen, en vervolgens ook de volledige inwerkingtreding van het vangnet (inclusief para-

grafen 2 tot en met 4) kunnen vervroegen naar een moment voor 1 januari 2013.

Het volledige 'vangnetmechanisme' in zijn huidige vorm op 1 april 2012 in werking laten treden zal tot resultaat hebben dat de beoogde doelstelling, namelijk de bescherming van het algemeen economisch belang door op een meer doeltreffende wijze de huishoudelijke eindafnemers en de kmo's te beschermen tegen de opwaartse indexatie van de elektriciteits- en gasprijzen en hun volatiliteit, niet kan worden behaald.

Vanwege deze voorziene inwerkingtreding van het "vangnetmechanisme" in zijn huidige vorm op 1 april 2012 en de verschillende stappen die het voorontwerp van wet nog dient te doorlopen, waaronder de adviesverlening door de Raad van State, de behandeling van het wetsontwerp in de Kamer van Volksvertegenwoordigers en de Senaat en de verschillende formaliteiten omtrent ondertekening en publicatie en vooral met het oog op de tijd die deze verplichte stappen in het wetgevend proces in beslag zullen nemen zou er beroep moeten worden gedaan op de aanvraag van een spoedeisend advies van de Raad van State, zoals bedoeld in artikel 84, § 1, 2° van de organieke wetten op de Raad van State. Het is nagenoeg onmogelijk om nog voor 1 april 2012 het voorontwerp van wet alle stappen van het wetgevend proces te kunnen laten doorlopen, indien een advies van de Raad van State wordt verkregen binnen de normale termijn van dertig dagen".

*
* *

2. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique¹ et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*
* *

PORTÉE DU PROJET

3. La loi du 8 janvier 2012 "portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations" a apporté bon nombre de modifications aux deux lois précitées. En l'occurrence, deux modifications sont pertinentes: l'insertion d'un article 20*bis* dans la loi du 29 avril 1999 (ci-après: la loi sur l'électricité) (par l'article 29 de la loi du 8 janvier 2012) et l'insertion d'un article 15/10*bis* dans la loi du 12 avril 1965 (ci-après: la loi sur le gaz) (par l'article 82 de la loi du 8 janvier 2012). Les deux articles insérés ont une portée identique. Tous deux chargent d'abord la Commission de Régulation de l'Électricité et du Gaz (ci-après: la CREG) d'établir pour chaque fournisseur une

¹ S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par "fondement juridique" la conformité aux normes supérieures.

grafen 2 tot en met 4) kunnen vervroegen naar een moment voor 1 januari 2013.

Het volledige 'vangnetmechanisme' in zijn huidige vorm op 1 april 2012 in werking laten treden zal tot resultaat hebben dat de beoogde doelstelling, namelijk de bescherming van het algemeen economisch belang door op een meer doeltreffende wijze de huishoudelijke eindafnemers en de kmo's te beschermen tegen de opwaartse indexatie van de elektriciteits- en gasprijzen en hun volatiliteit, niet kan worden behaald.

Vanwege deze voorziene inwerkingtreding van het "vangnetmechanisme" in zijn huidige vorm op 1 april 2012 en de verschillende stappen die het voorontwerp van wet nog dient te doorlopen, waaronder de adviesverlening door de Raad van State, de behandeling van het wetsontwerp in de Kamer van Volksvertegenwoordigers en de Senaat en de verschillende formaliteiten omtrent ondertekening en publicatie en vooral met het oog op de tijd die deze verplichte stappen in het wetgevend proces in beslag zullen nemen zou er beroep moeten worden gedaan op de aanvraag van een spoedeisend advies van de Raad van State, zoals bedoeld in artikel 84, § 1, 2° van de organieke wetten op de Raad van State. Het is nagenoeg onmogelijk om nog voor 1 april 2012 het voorontwerp van wet alle stappen van het wetgevend proces te kunnen laten doorlopen, indien een advies van de Raad van State wordt verkregen binnen de normale termijn van dertig dagen."

*
* *

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond,¹ alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

3. Bij de wet van 8 januari 2012 "tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen" zijn tal van wijzigingen aangebracht in de twee genoemde wetten. Te dezen zijn twee wijzigingen relevant: de invoeging van een artikel 20*bis* in de wet van 29 april 1999 (hierna: elektriciteitswet) (bij artikel 29 van de wet van 8 januari 2012) en de invoeging van een artikel 15/10*bis* in de wet van 12 april 1965 (hierna: gaswet) (bij artikel 82 van de wet van 8 januari 2012). De twee ingevoegde bepalingen hebben een gelijke inhoud. Bij die twee bepalingen wordt in de eerste plaats aan de Commissie voor de Regulering

¹ Aangezien het gaat om een voorontwerp van wet, wordt onder "rechtsgrond" de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

base de données “afin d'enregistrer la méthodologie de calcul des prix variables de l'énergie” (§ 1^{er}). Il est prévu que le prix variable de l'énergie peut être indexé au maximum quatre fois par an (§ 2), que le fournisseur fournit à la CREG un aperçu de la façon dont l'indexation a été adaptée (§ 3) et que la CREG doit constater si le fournisseur a correctement appliqué la formule d'indexation, sinon elle peut mettre en demeure le fournisseur de créditer le consommateur pour la partie facturée en trop (§ 4). En ce qui concerne les hausses du prix variable de l'énergie pour d'autres raisons qu'une indexation, il est prévu que le fournisseur notifie ces augmentations à la CREG et que celle-ci juge, à l'appui de paramètres objectifs, si la hausse de prix est justifiée (§ 5). Les deux articles de loi insérés contiennent en outre des dispositions concernant l'affectation des amendes administratives que la CREG peut infliger aux fournisseurs en raison des hausses de prix (§ 6). Enfin, ces articles de loi prévoient que la CREG et la Banque nationale de Belgique effectuent un monitoring du mécanisme instauré. Compte tenu des résultats du monitoring, le Roi peut décider de mettre fin au nouveau mécanisme avant le 31 décembre 2014 ou décider de le prolonger après cette date (§ 7).

L'article 108 de la loi du 8 janvier 2012 règle l'entrée en vigueur, notamment, du nouvel article 20*bis*, de la loi du 29 avril 1999. En vertu de cet article 108, les paragraphes 2 à 7 de l'article 20*bis* entrent en vigueur le 1^{er} avril 2012. Les autres dispositions de cet article 20*bis* ainsi que l'ensemble de l'article 15/10*bis* de la loi du 12 avril 1965, sont entrés en vigueur conformément aux règles usuelles d'entrée en vigueur des lois, à savoir le dixième jour après la publication de la loi du 8 janvier 2012, en l'occurrence le 21 janvier 2012.

4.1. Le projet soumis pour avis vise à remplacer l'article 108 de la loi du 8 janvier 2012.

4.2. L'article 108, § 1^{er}, en projet, dispose que les paragraphes 1^{er} et 5 à 7 de l'article 20*bis* de la loi du 29 avril 1999 et l'article 15/10*bis* de la loi du 12 avril 1965 entrent en vigueur le 1^{er} avril 2012. Pour les paragraphes précités de la loi du 29 avril 1999, le régime en vigueur reste donc inchangé; pour les paragraphes précités de la loi du 12 avril 1965, l'entrée en vigueur est en fait différée.

Sur le fond, aucune modification n'est apportée aux paragraphes cités.

4.3. L'article 108, § 2, en projet, concerne le mécanisme d'indexation visé aux paragraphes 2 à 4 de l'article 20*bis* de la loi du 29 avril 1999 et à l'article 15/10*bis* de la loi du 12 avril 1965. L'entrée en vigueur de ces paragraphes est différée au 1^{er} janvier 2013 (article 108, § 2, alinéa 1^{er}).

Entre le 1^{er} avril 2012 et le 31 décembre 2012, l'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie est interdite, pour autant que celle-ci excède le taux initial arrêté sur la base des

van de Elektriciteit en het Gas (hierna: CREG) opgedragen om voor elke leverancier een gegevensbank op te stellen, “teneinde de methodologie (...) voor de berekening van de variabele energieprijzen [te registreren]” (§ 1). In verband met de indexering van de variabele energieprijzen wordt bepaald dat die maximaal vier keer per jaar mag worden doorgevoerd (§ 2), dat de leverancier de CREG een overzicht bezorgt van de wijze waarop de indexering werd aangepast (§ 3), en dat de CREG moet vaststellen of de leverancier de indexeringsformule correct heeft toegepast en, indien dat niet het geval is, zij de leverancier kan aanmanen om de consument voor het teveel aangerekende deel te crediteren (§ 4). In verband met stijgingen van de variabele energieprijzen om andere redenen dan een indexering wordt bepaald dat de leverancier dergelijke stijgingen aangeeft bij de CREG en dat de CREG aan de hand van objectieve parameters oordeelt of de prijsstijging verantwoord is (§ 5). De twee ingevoegde wetsartikelen bevatten voorts bepalingen in verband met de bestemming van de administratieve geldboeten die de CREG in verband met de prijsstijgingen aan de leveranciers kan opleggen (§ 6). Ten slotte voorzien die wetsartikelen in een monitoring van het ingevoerde mechanisme door de CREG en de Nationale Bank. Op basis van de resultaten van de monitoring kan de Koning beslissen om vóór 31 december 2014 een einde te stellen aan het nieuwe mechanisme of om het na die datum te verlengen (§ 7).

Artikel 108 van de wet van 8 januari 2012 heeft betrekking op de inwerkingtreding van onder meer het nieuwe artikel 20*bis* van de wet van 29 april 1999. Op grond van dat artikel 108 treden de paragrafen 2 tot 7 van artikel 20*bis* in werking op 1 april 2012. De overige bepalingen van dat artikel 20*bis*, en ook het hele artikel 15/10*bis* van de wet van 12 april 1965, zijn in werking getreden volgens de gewone regels inzake de inwerkingtreding van wetten, dit is op de tiende dag na de bekendmaking van de wet van 8 januari 2012, in dit geval op 21 januari 2012.

4.1. Het voor advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe artikel 108 van de wet van 8 januari 2012 te vervangen.

4.2. Het ontworpen artikel 108, § 1, bepaalt dat de paragrafen 1 en 5 tot 7 van artikel 20*bis* van de wet van 29 april 1999 en artikel 15/10*bis* van de wet van 12 april 1965 in werking treden op 1 april 2012. Voor de genoemde paragrafen van de wet van 29 april 1999 wordt dus niets veranderd aan de vigerende regeling; voor de genoemde paragrafen van de wet van 12 april 1965 wordt de inwerkingtreding in feite uitgesteld.

Inhoudelijk wordt er niets gewijzigd aan de inhoud van de genoemde paragrafen.

4.3. Het ontworpen artikel 108, § 2, heeft betrekking op de regeling inzake de indexaanpassingen, bedoeld in de paragrafen 2 tot 4 van artikel 20*bis* van de wet van 29 april 1999 en artikel 15/10*bis* van de wet van 12 april 1965. De inwerkingtreding van die paragrafen wordt uitgesteld tot 1 januari 2013 (artikel 108, § 2, eerste lid).

Tussen 1 april 2012 en 31 december 2012 is de opwaartse indexatie van de variabele energieprijzen verboden, in zoverre deze de initiële grens overschrijdt die is vastgesteld

paramètres d'indexation des fournisseurs au 1^{er} avril 2012 (article 108, § 2, alinéa 2). Autrement dit, l'indexation est gelée au niveau du 1^{er} avril 2012. Pendant la même période, les formules d'indexation des nouveaux contrats de fourniture sont au maximum susceptibles d'atteindre le taux résultant des paramètres d'indexation arrêtés au 1^{er} avril 2012 (article 108, § 2, alinéa 3).

Le Roi peut mettre en vigueur les paragraphes 2 à 4 précités de l'article 20*bis* de la loi du 29 avril 1999 et l'article 15/10*bis* de la loi du 12 avril 1965 avant le 1^{er} janvier 2013 en cas de force majeure ou d'effets pervers indésirables résultant du gel de l'indexation (article 108, § 2, alinéa 4).

4.4. L'article 108, § 3, alinéa 1^{er}, en projet, habilite le Roi à dresser, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, sur la proposition de la CREG, "une liste exhaustive des critères admis en vue de l'élaboration par chacun des fournisseurs des paramètres d'indexation afin que ceux-ci répondent à des critères transparents, objectifs, non discriminatoires et soient représentatifs des coûts réels d'approvisionnement".

Dès que cette liste aura été établie, le Roi pourra, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, mettre en vigueur les paragraphes 2 à 4 précités de l'article 20*bis* de la loi du 29 avril 1999 et l'article 15/10*bis* de la loi du 12 avril 1965 avant le 1^{er} janvier 2013, ce qui supprimera du même coup le mécanisme de gel de l'indexation des prix (article 108, § 3, alinéa 2, en projet).

5. Ainsi qu'il est précisé dans l'exposé des motifs, le régime en projet revient à geler l'indexation trimestrielle jusqu'au 31 décembre 2012 et à permettre au Roi de dresser, dans l'intervalle, une liste exhaustive de critères pour que chacun des fournisseurs puisse fixer ses paramètres d'indexation.

OBSERVATIONS GÉNÉRALES

1. *Compatibilité du régime en projet avec le droit de l'Union européenne*

6. Le législateur justifie le mécanisme de contrôle des prix prévu à l'article 20*bis* de la loi sur l'électricité et à l'article 15/10*bis* de la loi sur le gaz en invoquant la possibilité que donnent les articles 3, paragraphe 2, parallèles, des directives 2009/72/CE² et 2009/73/CE³ d'imposer des obligations de service public aux fournisseurs. Sur ce point, le Conseil d'État, section de législation, a déjà confronté le mécanisme existant aux critères que la Cour de Justice a développés à

² Directive 2009/72/CE du Parlement européen et du Conseil du 13 juillet 2009 'concernant des règles communes pour le marché intérieur de l'électricité et abrogeant la directive 2003/54/CE'.

³ Directive 2009/73/CE du Parlement européen et du Conseil du 13 juillet 2009 'concernant des règles communes pour le marché intérieur du gaz naturel et abrogeant la directive 2003/55/CE'.

op basis van de indexeringsparameters van de leveranciers op 1 april 2012 (artikel 108, § 2, tweede lid). De indexering wordt met andere woorden bevroren op het niveau van 1 april 2012. In diezelfde periode kunnen indexeringsformules van nieuwe leveringscontracten maximaal de grens bereiken van de indexeringsparameters zoals die zijn vastgesteld op 1 april 2012 (artikel 108, § 2, derde lid).

De Koning kan de genoemde paragrafen 2 tot 4 van artikel 20*bis* van de wet van 29 april 1999 en artikel 15/10*bis* van de wet van 12 april 1965 in werking stellen vóór 1 januari 2013, ingeval van overmacht of ingeval van ongewenste perverse effecten van het bevroren van de indexering (artikel 108, § 2, vierde lid).

4.4. Bij het ontworpen artikel 108, § 3, eerste lid, wordt aan de Koning opdracht gegeven om, op voorstel van de CREG, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad "een exhaustieve lijst" op te stellen van "toegelaten criteria voor de uitwerking door [elk] van de leveranciers van de indexatieparameters opdat deze beantwoorden aan transparante, objectieve en niet-discriminatoire criteria en de werkelijke toeleveringskosten vertegenwoordigen".

Zodra die lijst er is, kan de Koning, bij in Ministerraad overlegd besluit, de genoemde paragrafen 2 tot 4 van artikel 20*bis* van de wet van 29 april 1999 en artikel 15/10*bis* van de wet van 12 april 1965 in werking stellen vóór 1 januari 2013, waarmee dan meteen het mechanisme van de bevroering van de indexering van de prijzen wordt opgeheven (ontworpen artikel 108, § 3, tweede lid).

5. Zoals in de memorie van toelichting wordt uiteengezet, komt de ontworpen regeling erop neer dat de driemaandelijkse indexering bevroren wordt tot 31 december 2012, en dat de Koning ondertussen de mogelijkheid krijgt om een exhaustieve lijst op te stellen van criteria voor het vaststellen, door elke leverancier, van zijn indexeringsparameters.

ALGEMENE OPMERKINGEN

1. *Verenigbaarheid van de ontworpen regeling met het recht van de Europese Unie*

6. Het prijscontrolemechanisme vervat in de artikelen 20*bis* van de elektriciteitswet en 15/10*bis* van de gaswet is door de wetgever verantwoord met een beroep op de mogelijkheid die de parallelle artikelen 3, lid 2, van de richtlijnen 2009/72/EG² en 2009/73/EG³ laten om aan de leveranciers openbaredienstverplichtingen op te leggen. Het bestaande mechanisme is op dit punt al getoetst door de Raad van State, afdeling Wetgeving, aan de criteria die het Hof van Justitie in

² Richtlijn 2009/72/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 'betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor elektriciteit en tot intrekking van Richtlijn 2003/54/EG'.

³ Richtlijn 2009/73/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 'betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor aardgas en tot intrekking van Richtlijn 2003/55/EG'.

cet égard dans l'arrêt *Federutility*⁴. Dans son avis, le Conseil a émis les considérations suivantes:

“56. L'article 20*bis*, en projet, de la loi sur l'électricité prévoit un nouveau mécanisme visant à réduire la volatilité des prix de l'énergie pour la fourniture de l'électricité aux clients résidentiels et aux PME. À cet effet, la CREG vérifie si la formule d'indexation appliquée par le fournisseur l'a été correctement. En outre, toute autre hausse de prix doit être approuvée préalablement par la CREG après une notification motivée du fournisseur.

Cette disposition ne correspond à aucune règle de la directive à transposer. L'exposé des motifs justifie sa conformité au droit de l'Union par l'objectif consistant à protéger les clients résidentiels et les PME. L'exposé des motifs soutient qu'il peut se déduire de l'arrêt *Federutility* de la Cour de justice⁵ que le règlement en projet est proportionnel à cet objectif. Dans cet arrêt, la Cour de Justice a admis que dans certaines circonstances, le contrôle des prix de l'énergie pour les consommateurs peut être imposé comme une forme d'obligation de service public. Même si l'affaire concernée portait sur les prix du gaz, il peut néanmoins être admis que les éléments sur lesquels la Cour s'est fondée pour statuer, sont également applicables *mutatis mutandis* au cas examiné.

L'arrêt *Federutility* fait application de l'article 3, paragraphe 3, et de l'annexe A, g), de la directive 2003/55/CE⁶, qui habilite les États membres à imposer aux entreprises du secteur du gaz “des obligations de service public “qui peuvent notamment porter sur le “prix de la fourniture”, afin que les clients “raccordés au réseau de distribution du gaz [soient informés] de leurs droits en matière de fourniture de gaz naturel de qualité définie à des prix raisonnables conformément à la législation nationale applicable”. Un raisonnement similaire peut être suivi en l'occurrence conformément à l'article 3, paragraphe 3, de la directive 2009/72/CE (qui fait état du droit “d'être approvisionnés [...] en électricité d'une qualité définie, et ce à des prix raisonnables, aisément et clairement comparables, transparents et non discriminatoires”) et au point 1, g), de l'annexe I de cette directive, qui prévoit que les clients qui ont accès à ce service universel, sont informés de leurs droits à cet égard.

Conformément à l'article 37, paragraphe 1^{er}, n), de la directive 2009/72/CE, l'autorité de régulation veille, “en collaboration avec d'autres autorités compétentes”, à garantir l'effectivité et le respect des mesures de protection des consommateurs, énoncées à l'annexe I de cette directive.

⁴ C.J., 20 avril 2010, affaire C-265/08 *Federutility*, Rec. 2010, I-3377.

⁵ Note 39 de l'avis cité: C.J., 20 avril 2010, *Federutility et autres*, C-265/08 (et non C-258-08, comme il est mentionné erronément dans l'exposé des motifs). On se référera également à C.J., 13 mars 2008, *Commission c. Belgique*, C-227/06.

⁶ Note 40 de l'avis cité: Directive 2003/55/CE du Parlement européen et du Conseil du 26 juin 2003 concernant des règles communes pour le marché intérieur du gaz naturel et abrogeant la directive 98/30/CE.

dit verband heeft ontwikkeld in het arrest *Federutility*⁴. In zijn advies overwoog de Raad als volgt:

“56. Het ontworpen artikel 20*bis* van de elektriciteitswet voorziet in een nieuw mechanisme om de volatiliteit van de energieprijzen voor de levering van elektriciteit aan huishoudelijke afnemers en kmo's te beperken. Hiertoe gaat de CREG na of de door de leverancier toegepaste indexeringsformule correct werd toegepast. Bovendien moet elke andere prijsverhoging voorafgaandelijk door de CREG worden goedgekeurd na een gemotiveerde melding door de leverancier.

Deze regeling sluit niet aan op een om te zetten richtlijnbe-paling. De verenigbaarheid ervan met het Unierecht wordt in de memorie van toelichting gemotiveerd aan de hand van de doelstelling van de bescherming van huishoudelijke afnemers en kmo's. Er wordt in de memorie van toelichting betoogd dat uit het arrest *Federutility* van het Hof van Justitie⁵ kan worden afgeleid dat de ontworpen regeling in een proportionele verhouding tot deze doelstelling staat. In dat arrest heeft het Hof van Justitie aanvaard dat onder bepaalde omstandigheden prijscontrole voor energieprijzen voor consumenten als een vorm van openbare dienstverplichting kan worden opgelegd. Ook al had de betrokken zaak betrekking op de gasprijzen, toch kan worden aangenomen dat de gegevens waarop het Hof zich baseerde voor zijn uitspraak, *mutatis mutandis* ook toepasselijk zijn op het onderhavige geval.

In het arrest *Federutility* worden de artikelen 3, lid 3, en bijlage A, onderdeel g), van richtlijn 2003/55/EG⁶ toegepast, die de lidstaten toelaten om aan bedrijven die in de gassector actief zijn, “verplichtingen inzake openbare dienstverlening” op te leggen die onder meer op de “prijs van de leveringen” betrekking kunnen hebben, zodat afnemers “die op het gas-systeem zijn aangesloten, in kennis worden gesteld van hun recht om, in overeenstemming met de geldende nationale wetgeving, te worden voorzien van aardgas van een bepaalde kwaliteit tegen een redelijke prijs”. Een analoge redenering kan in het onderhavige geval worden gevolgd op grond van artikel 3, lid 3, van richtlijn 2009/72/EG (dat gewag maakt van het recht op “levering van elektriciteit van een bepaalde kwaliteit tegen redelijke, eenvoudig en duidelijk vergelijkbare, doorzichtige en niet-discriminerende prijzen”) en van onderdeel 1, g), van bijlage I bij deze richtlijn, dat inhoudt dat de afnemers die toegang hebben tot deze universele dienstverlening, in kennis worden gesteld van hun rechten ter zake.

Overeenkomstig artikel 37, lid 1, n), van richtlijn 2009/72/EG ziet de regulerende instantie “samen met andere betrokken instanties” toe op de doeltreffendheid en de naleving van de maatregelen ter bescherming van de consument, bedoeld in bijlage I bij deze richtlijn. De ontworpen regeling dient on-

⁴ HvJ 20 april 2010, zaak C-265/08 *Federutility*, Jur. 2010, I-3377.

⁵ Voetnoot 39 in het aangehaalde advies: HvJ, 20 april 2010, *Federutility e.a.*, C-265/08 (en niet C-258/08, zoals verkeerdelijk wordt vermeld in de memorie van toelichting). Er kan ook worden verwezen naar HvJ, 13 maart 2008, *Commissie t. België*, C-227/06.

⁶ Voetnoot 40 in het aangehaalde advies: Richtlijn 2003/55/EG van het Europees Parlement en de Raad van 26 juni 2003 betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor aardgas en houdende intrekking van richtlijn 98/30/EG.

La réglementation en projet doit être examinée sur trois points. En premier lieu, il faut vérifier si elle est conforme aux conditions formulées par la Cour de justice dans l'arrêt *Federutility* concernant la compatibilité avec le droit de l'Union (voir l'observation 57). [...]

57. Dans l'arrêt *Federutility*, la Cour de justice a estimé que la réglementation italienne fixant les prix du gaz naturel pour les consommateurs à l'aide de prix de référence établis par le régulateur, était conforme au droit de l'Union à condition que le juge national constate que:

— la réglementation poursuit un intérêt économique général consistant à maintenir le prix de fourniture du gaz naturel au consommateur final à un niveau raisonnable, eu égard à la conciliation qu'il appartient aux États membres d'opérer, en tenant compte de la situation du secteur du gaz naturel, entre l'objectif de libéralisation et celui de la nécessaire protection du consommateur final poursuivis par la directive 2003/55/CE;

— il n'est [...] porté atteinte à la libre fixation des prix de la fourniture du gaz naturel après le 1^{er} juillet 2007 que dans la seule mesure nécessaire à la réalisation d'un tel objectif d'intérêt économique général et, par conséquent, durant une période nécessairement limitée dans le temps, et

— la réglementation est clairement définie, transparente, non discriminatoire, contrôlable, et garantit aux entreprises de gaz de l'Union européenne un égal accès aux consommateurs.

57.1. En ce qui concerne la première condition, il peut être admis qu'un raisonnement similaire à celui énoncé pour les dispositions visées dans la directive 2003/55/CE peut être suivi pour les dispositions de la directive 2009/72/CE qui viennent d'être citées et qui concernent le service universel, et que la réglementation en projet poursuit notamment un intérêt économique général consistant à maintenir à un niveau raisonnable le prix de fourniture de l'électricité au consommateur final.

57.2. En ce qui concerne la deuxième condition, la Cour de justice a recouru, dans l'arrêt *Federutility*, à un certain nombre de critères pour apprécier le caractère proportionnel de la mesure⁷.

57.2.1. Premièrement, la mesure doit être limitée dans le temps. Même en cas de mesure temporaire, il doit exister des mécanismes par lesquels l'autorité "est soumise par le droit national applicable à une obligation de réexamen périodique, à des périodes rapprochées, de la nécessité et des modalités de son intervention en fonction de l'évolution du secteur"⁸.

Conformément à l'article 20bis, § 7, en projet, de la loi sur l'électricité, la réglementation en projet reste d'application jusqu'au 31 décembre 2014. Elle est évaluée chaque année

derzocht te worden op drie punten. In de eerste plaats moet worden nagegaan of ze spoort met de voorwaarden die het Hof van Justitie in het arrest *Federutility* heeft geformuleerd aangaande de verenigbaarheid met het Unierecht (zie opmerking 57). [...]

57. In het arrest *Federutility* achtte het Hof van Justitie de Italiaanse regeling waarbij de aardgaspijzen voor consumenten werden vastgesteld aan de hand van referentieprijzen die bepaald werden door de toezichthouder in overeenstemming met het Unierecht, op voorwaarde dat de nationale rechter zou vaststellen dat:

— met de regeling een algemeen economisch belang wordt nagestreefd dat erin bestaat dat de prijs voor de levering van aardgas aan de eindafnemer op een redelijk niveau wordt gehandhaafd, gelet op het feit dat de lidstaten, rekening houdend met de situatie van de aardgassector, de door richtlijn 2003/55/EG beoogde doelstellingen van liberalisering en van noodzakelijke bescherming van de eindafnemer met elkaar dienen te verzoenen;

— na 1 juli 2007 de vrije totstandkoming van de prijs voor de levering van aardgas slechts belemmerd wordt voor zover dit voor de verwezenlijking van een dergelijke doelstelling van algemeen economisch belang noodzakelijk is en dus slechts gedurende een noodzakelijkerwijs beperkte periode, en

— de regeling duidelijk wordt gedefinieerd, transparant, niet-discriminerend en controleerbaar is en de gelijke toegang van de aardgasbedrijven van de Europese Unie tot de consument erdoor wordt gewaarborgd.

57.1. Wat de eerste voorwaarde betreft, kan worden aangenomen dat voor de zo-even aangehaalde bepalingen inzake universeledienstverlening vervat in richtlijn 2009/72/EG een analoge redenering gevolgd kan worden als voor de bepalingen vervat in richtlijn 2003/55/EG en dat de ontworpen regeling met name een algemeen economisch belang nastreeft dat erin bestaat dat de prijs voor de levering van elektriciteit aan de eindafnemer op een redelijk niveau wordt gehandhaafd.

57.2. Wat de tweede voorwaarde betreft, heeft het Hof van Justitie in het arrest *Federutility* een aantal criteria gehanteerd om de evenredigheid van de maatregel te beoordelen.⁷

57.2.1. Ten eerste moet de maatregel in de tijd beperkt zijn. Zelfs bij een tijdelijke maatregel dienen er mechanismen te zijn waarbij de overheid "ingevolge het toepasselijke nationale recht op gezette tijden met korte tussenpozen de noodzaak en de modaliteiten van zijn interventie opnieuw dient te beoordelen, rekening houdend met de ontwikkeling van de [...] sector"⁸.

De ontworpen regeling blijft overeenkomstig het ontworpen artikel 20bis, § 7, van de elektriciteitswet gelden tot 31 december 2014. Ze wordt jaarlijks geëvalueerd door de

⁷ Note 41 de l'avis cité: C.J., 20 avril 2010, *Federutility et autres*, C-265/08, points 33-43.

⁸ Note 42 de l'avis cité: *Ibid.*, point 35.

⁷ Voetnoot 41 in het aangehaalde advies: HvJ, 20 april 2010, *Federutility e.a.*, C-265/08, punten 33-43.

⁸ Voetnoot 42 in het aangehaalde advies: *Ibid.*, punt 35.

par la CREG, qui fait part au ministre des éventuels effets perturbateurs sur le marché. Sur la base d'un rapport d'évaluation établi par la CREG et la Banque nationale de Belgique, le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, prolonger la réglementation en projet d'une nouvelle période de trois ans s'il constate que "les conditions de transparence et de concurrence ne sont toujours pas remplies et que la protection du consommateur n'est ainsi toujours pas garantie".

Il peut s'en déduire qu'il n'y a pas de disposition explicite permettant de mettre fin à cette réglementation avant le 31 décembre 2014, s'il s'avérait déjà avant que les objectifs en matière de protection du consommateur étaient atteints. À cet égard, il n'est en tout cas pas satisfait à l'exigence, formulée par la Cour de justice, en vertu de laquelle il faut réexaminer la nécessité et les points détaillés du règlement "périodiquement à des périodes rapprochées". De même, le fait qu'après avoir été prolongée, la réglementation en projet peut en définitive rester encore applicable jusqu'au 31 décembre 2017, paraît problématique. Il est dès lors douteux que le règlement en projet satisfasse sur ce point à la condition énoncée dans l'arrêt *Federutility*.

57.2.2. Deuxièmement, "la méthode d'intervention mise en oeuvre ne doit pas aller au-delà de ce qui est nécessaire pour atteindre l'objectif d'intérêt économique général poursuivi"⁹. Sur ce point, l'exposé des motifs invoque un certain nombre de données économiques attestant de la grande volatilité du prix de l'électricité. La réglementation en projet tente de lutter contre cette volatilité, notamment en n'autorisant l'indexation du prix de l'énergie pour les clients résidentiels et les PME que quatre fois par an et en contrôlant l'application des mécanismes d'indexation par les fournisseurs (article 20bis, §§ 2 à 4, en projet). Le projet prévoit également un contrôle de toute hausse de prix autre que celle découlant d'une indexation ou d'une décision du pouvoir compétent, du régulateur ou du gestionnaire de réseau (article 20bis, § 5, en projet).

La limitation du nombre d'indexations à quatre par an paraît effectivement être proportionnelle au but poursuivi, étant donné qu'une telle mesure contribue à gommer les évolutions de courte durée par des variations de l'index. Le contrôle de l'application des mécanismes d'indexation vise surtout la transparence des prix de l'énergie, les fournisseurs déterminant en principe eux-mêmes quels paramètres ils utilisent pour cette indexation, et paraît pour cette raison satisfaire également à l'exigence de proportionnalité.

Par contre, les mesures en projet relatives au contrôle d'autres hausses de prix sont, en soi, étendues par rapport à la réglementation en projet relative à la limitation et au contrôle de l'application de l'indexation des prix. En outre, la question se pose de savoir si ce contrôle des prix vise par excellence à limiter l'incidence de la hausse du prix sur les marchés internationaux, comme tel était le cas pour la

CREG, die eventuele marktverstoringen ervan aan de minister meldt. Op grond van een evaluatierapport dat wordt opgesteld door de CREG en de Nationale Bank van België kan de Koning bij een besluit, vastgesteld na overleg in de Ministerraad, de ontworpen regeling verlengen voor een periode van drie jaar, indien hij vaststelt "dat de transparantie- en mededingingsvoorwaarden nog steeds niet vervuld zijn en dat de bescherming van de consument nog steeds niet gewaarborgd is".

Hieruit kan worden opgemaakt dat er geen uitdrukkelijke bepaling is die een beëindiging van deze regeling vóór 31 december 2014 mogelijk maakt, indien voordien reeds zou blijken dat de doelstellingen inzake bescherming van de consument zijn bereikt. Op dit punt is alleszins niet voldaan aan het door het Hof van Justitie geformuleerde vereiste dat "op gezette tijden met korte tussenpozen" de noodzaak en de nadere details van de regeling moeten worden heroverwogen. Ook het gegeven dat de ontworpen regeling na een verlenging uiteindelijk nog tot 31 december 2017 van kracht kan blijven, lijkt problematisch. Het is dan ook twijfelachtig of de ontworpen regeling op dit punt voldoet aan de voorwaarde die in het arrest *Federutility* werd gehanteerd.

57.2.2. In de tweede plaats "mag de toegepaste interventiemethode niet verder gaan dan hetgeen noodzakelijk is ter verwezenlijking van de beoogde doelstelling van algemeen economisch belang"⁹. Op dit punt worden in de memorie van toelichting een aantal economische gegevens aangevoerd waaruit de grote volatiliteit van de elektriciteitsprijs moet blijken. Met de ontworpen regeling wordt gepoogd die volatiliteit te bestrijden, namelijk door de indexering van de energieprijs voor huishoudelijke afnemers en KMO's slechts vier maal per jaar toe te staan en door de toepassing van de indexeringsmechanismen door de leveranciers te controleren (ontworpen artikel 20bis, §§ 2 tot 4). Er wordt tevens voorzien in een controle van elke andere prijsverhoging dan een verhoging die voortvloeit uit een indexering of uit een beslissing van de bevoegde overheid, regulator of netbeheerder (ontworpen artikel 20bis, § 5).

De beperking van het aantal indexeringen tot vier per jaar lijkt wel in een evenredige verhouding te staan tot het nagestreefde doel, aangezien een dergelijke maatregel bijdraagt tot de uitvlakking van kortstondige evoluties door schommelingen van de index. De controle op de toepassing van de indexeringsmechanismen beoogt vooral de transparantie van de energieprijzen, waarbij de leveranciers in beginsel zelf bepalen welke parameters zij hanteren voor die indexering, en lijkt om die reden eveneens aan het evenredigheidsvereiste te voldoen.

De ontworpen maatregelen inzake de controle van andere prijsverhogingen daarentegen zijn op zich beschouwd al verstrekkend in vergelijking met de ontworpen regeling met betrekking tot de beperking van en de controle op de toepassing van de prijsindexering. Bovendien rijst de vraag of deze prijscontrole wel bij uitstek de beperking beoogt van de gevolgen van de prijsstijgingen op de internationale markten, zoals het geval bleek te zijn voor de regeling die aan bod kwam

⁹ Note 43 de l'avis cité: *Ibid.*, point 36.

⁹ Voetnoot 43 in het aangehaalde advies: *Ibid.*, punt 36.

règlementation évoquée dans l'arrêt *Federutility*¹⁰. La mesure touche de manière considérable au mode de gestion des fournisseurs d'électricité, alors qu'un mode de gestion inefficace ou inadéquat doit en principe être compensé par un fonctionnement libre du marché plutôt qu'en soumettant les hausses de prix d'une manière générale à une approbation de l'autorité. En ce qui concerne cet aspect, le Conseil d'État estime dès lors devoir mettre en doute la proportionnalité de la mesure en projet.

57.2.3. Enfin, selon la Cour de justice, il faut que la proportionnalité de la mesure soit justifiée à la lumière des bénéfices de celle-ci. Il faut notamment "tenir compte, [...] d'une part, de ce que la situation des entreprises est différente de celle des consommateurs domestiques, les objectifs poursuivis et les intérêts en présence n'étant pas nécessairement les mêmes, et, d'autre part, des différences objectives entre les entreprises elles-mêmes, selon leur taille"¹¹.

Étant donné que la directive 2009/72/CE opère également une différence en plusieurs endroits entre les clients résidentiels d'une part et les entreprises d'autre part, et entre les petites et moyennes entreprises entre elles, et que la règle énoncée à l'article 3, paragraphe 3, de la directive est en outre spécifiquement destinée aux clients résidentiels et, si les États membres le jugent approprié, aux petites entreprises, il peut être admis que la réglementation en projet, qui concerne les clients finals résidentiels et les PME, satisfait à l'exigence décrite.

57.3. La troisième condition mentionnée par la Cour de justice implique que les obligations de service public soient clairement définies, transparentes, non discriminatoires et contrôlables, et qu'elles garantissent aux entreprises énergétiques de l'Union européenne un égal accès aux consommateurs. Même si la fixation des prix de référence s'applique de la même manière à tous les fournisseurs, la réglementation en projet ne doit pas être discriminatoire, par le fait que la charge financière incomberait principalement à certains fournisseurs¹².

Le dispositif en projet paraît effectivement remplir cette condition, chaque fournisseur demeurant toujours libre d'élaborer son propre mécanisme d'indexation et le contrôle de la CREG se limitant à vérifier qu'aucune autre hausse de prix n'intervienne sous le couvert d'une indexation.

57.4. Force est de conclure de ce qui précède que la réglementation en projet ne se concilie que partiellement avec l'appréciation de la Cour de justice dans l'arrêt *Federutility*. Pour que la réglementation en projet puisse être justifiée au

in het arrest *Federutility*¹⁰. De maatregel raakt in aanzienlijke mate aan de wijze van bedrijfsvoering van elektriciteitsleveranciers, terwijl een inefficiënte of inadequate wijze van bedrijfsvoering in beginsel door een vrije marktwerking dient te worden opgevangen, veeleer dan door prijsverhogingen op algemene wijze aan een goedkeuring van overheidswege te onderwerpen. Voor wat dit onderdeel betreft meent de Raad van State dan ook vraagtekens te moeten plaatsen bij de evenredigheid van de ontworpen maatregel.

57.2.3. Ten slotte is volgens het Hof van Justitie vereist dat de evenredigheid van de maatregel wordt verantwoord in het licht van de begunstigen ervan. Er moet met name "rekening worden gehouden met de omstandigheid dat de situatie van ondernemingen van die van de huishoudelijke verbruiker verschilt en de beoogde doelstellingen en de af te wegen belangen niet noodzakelijkerwijs dezelfde zijn, en met de objectieve verschillen tussen de ondernemingen zelf, naargelang hun omvang"¹¹.

Aangezien ook in richtlijn 2009/72/EG op verscheidene plaatsen een onderscheid wordt gemaakt tussen huishoudelijke afnemers enerzijds en ondernemingen anderzijds en tussen kleine en grote ondernemingen onderling en bovendien de regeling in artikel 3, lid 3, van de richtlijn specifiek gericht is tot huishoudelijke afnemers en, indien de lidstaten zulks wenselijk achten, tot kleine ondernemingen, kan worden aangenomen dat de ontworpen regeling, die betrekking heeft op huishoudelijke eindafnemers en kmo's, aan het zo-even geschetste vereiste voldoet.

57.3. De derde door het Hof van Justitie gehanteerde voorwaarde houdt in dat de openbardienstverplichtingen duidelijk gedefinieerd, transparant, niet-discriminerend en controleerbaar moeten zijn, en steeds de gelijke toegang van de energiebedrijven in de Europese Unie tot de consument moeten waarborgen. Ook indien de vaststelling van referentieprijzen voor alle leveranciers op gelijke wijze geldt, mag de ontworpen regeling niet discriminerend zijn, doordat de financiële last ervan voornamelijk sommige leveranciers treft.¹²

De ontworpen regeling lijkt wel aan deze voorwaarde te voldoen, nu elke leverancier nog steeds vrij blijft om zijn eigen indexeringsmechanisme uit te werken en de controle van de CREG beperkt is tot het nagaan of onder het mom van een indexering geen andere prijsverhogingen worden doorgevoerd.

57.4. De conclusie uit het voorgaande is dat de ontworpen regeling slechts ten dele verenigbaar is met de beoordeling door het Hof van Justitie in het arrest *Federutility*. Opdat de ontworpen regeling verantwoord zou kunnen worden in het

¹⁰ Note 44 de l'avis cité: *Ibid.*, point 37.

¹¹ Note 45 de l'avis cité: *Ibid.*, point 42.

¹² Note 46 de l'avis cité: *Ibid.*, points 44-46.

¹⁰ Voetnoot 44 in het aangehaalde advies: *Ibid.*, punt 37.

¹¹ Voetnoot 45 in het aangehaalde advies: *Ibid.*, punt 42.

¹² Voetnoot 46 in het aangehaalde advies: *Ibid.*, punten 44-46.

regard de cet arrêt, elle doit en tout cas être revue compte tenu de ce qui a été observé ci-dessus”¹³.

7. Le Conseil d'État constate que la réglementation qui fait finalement l'objet de la loi du 8 janvier 2012 répond dans une large mesure aux observations précitées.

Il reste à présent à vérifier si les modifications implicites de cette réglementation, qui résultent du régime transitoire à l'examen, satisfont également aux exigences de l'arrêt *Federutility*.

8. Tout d'abord, il semble que l'on puisse admettre que le projet poursuit toujours un intérêt économique général consistant à maintenir le prix de la fourniture d'électricité et de gaz naturel au consommateur final à un niveau raisonnable, eu égard à la conciliation qu'il appartient aux États membres d'opérer, en tenant compte de la situation du secteur de l'électricité et du gaz naturel, entre l'objectif de libéralisation et celui de la nécessaire protection du consommateur final poursuivis par les directives 2009/72/CE et 2009/73/CE.

En effet, les études de la CREG et de l'Observatoire des prix citées dans l'exposé des motifs paraissent accréditer la thèse qu'une action des autorités publiques serait possible et souhaitable afin de modérer la hausse des prix de l'énergie pour les consommateurs.

La première condition énoncée dans l'arrêt *Federutility* paraît dès lors être remplie.

9.1. On examinera ensuite si les mesures en projet ne portent atteinte à la libre fixation des prix de la fourniture du gaz naturel et de l'électricité que dans la seule mesure nécessaire à la réalisation d'un tel objectif d'intérêt économique général et, par conséquent, durant une période nécessairement limitée.

9.2. Contrairement au mécanisme de base prévu à l'article 20bis, §§ 2 à 4, de la loi sur l'électricité et à l'article 15/10bis, §§ 2 à 4, de la loi sur le gaz, qui prévoit uniquement un contrôle du respect, par le fournisseur, de la formule d'indexation qu'il utilise et qu'il est en outre entièrement libre de concevoir (mais qu'il ne peut certes appliquer qu'au maximum quatre fois par an), le régime en projet intervient de deux manières dans la formation des prix proprement dite.

Tout d'abord, les majorations de prix sur la base du paramètre d'indexation dépassant le niveau du 1^{er} avril 2012 sont interdites pour neuf mois. Cette mesure paraît raisonnablement proportionnelle au problème aigu de la hausse des prix

licht van dat arrest, moet ze alleszins worden herzien aan de hand van hetgeen zo-even werd opgemerkt.”¹³

7. De Raad van State stelt vast dat de regeling die uiteindelijk het voorwerp uitmaakt van de wet van 8 januari 2012, grotendeels tegemoetkomt aan de aangehaalde opmerkingen.

Thans moet worden onderzocht of de impliciete wijzigingen aan die regeling, ten gevolge van de thans ontworpen overgangsregeling, eveneens aan de eisen van het arrest *Federutility* voldoen.

8. In de eerste plaats lijkt te kunnen worden aangenomen dat het ontwerp nog steeds een algemeen economisch belang nastreeft, dat erin bestaat dat de prijs voor de levering van elektriciteit en aardgas aan de eindafnemer op een redelijk niveau wordt gehandhaafd, gelet op het gegeven dat de lidstaten, rekening houdend met de situatie van de elektriciteits- en aardgassector, de in de richtlijnen 2009/72/EG en 2009/73/EG vervatte doelstellingen van liberalisering en van noodzakelijke bescherming van de eindafnemer met elkaar dienen te verzoenen.

De in de memorie van toelichting aangehaalde studies van de CREG en het Prijzenobservatorium lijken het immers aannemelijk te maken dat overheidsoptreden met het oog op het matigen van de stijging van de energieprijzen voor de consumenten mogelijk en gewenst is.

Aan de eerste voorwaarde van het arrest *Federutility* lijkt bijgevolg te zijn voldaan.

9.1. In de tweede plaats moet worden onderzocht of de ontworpen maatregelen de vrije totstandkoming van de prijs voor de levering van aardgas en elektriciteit slechts belemmeren voor zover dit voor de verwezenlijking van een dergelijke doelstelling van algemeen economisch belang noodzakelijk is en dus slechts gedurende een noodzakelijkerwijs beperkte periode.

9.2. In tegenstelling tot het basismechanisme van artikel 20bis, §§ 2 tot 4, van de elektriciteitswet en artikel 15/10bis, §§ 2 tot 4, van de gaswet, dat enkel voorziet in een controle op het naleven door de leverancier van de door hem gehanteerde indexeringsformule, die hij verder volledig vrij mag ontwerpen (maar weliswaar slechts hoogstens vier keer per jaar mag toepassen), grijpt de thans ontworpen regeling op twee manieren in op de prijsvorming zelf.

In de eerste plaats worden prijsverhogingen op basis van de indexeringsparameter boven het niveau van 1 april 2012 voor negen maanden verboden. Deze maatregel lijkt in een redelijk evenredigheidsverband te staan tot het acute probleem van

¹³ Avis 49 570/3 du 31 mai 2011 sur un avant-projet de loi devenu la loi précitée du 8 janvier 2012 'portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations', *Doc. parl.* Chambre, 2011-12, n° 53-1725/1, (262), pp. 298-301, n°s 56-57.4. Pour l'observation parallèle, par renvoi interne, concernant les dispositions correspondantes de la loi sur le gaz, voir p. 326, n° 111.

¹³ Advies 49 570/3 van 31 mei 2011 over een voorontwerp dat geleid heeft tot de genoemde wet van 8 januari 2012 'tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen', *Parl. St.* Kamer 2011-12, nr. 53-1725/1, (262), pp. 298-301, nrs. 56-57.4. Voor de parallelle opmerking, bij kruisverwijzing, in verband met de overeenstemmende bepalingen van de gaswet, zie p. 326, nr. 111.

de l'énergie et de ses effets sur l'inflation. Il est à noter par ailleurs qu'un seul aspect de la formation des prix est ainsi abordé. Les prix pourront toujours augmenter jusqu'au niveau des paramètres d'indexation applicables au 1^{er} avril 2012 et il sera toujours possible — certes avec l'accord de la CREG, dans le cadre du mécanisme instauré au paragraphe 5 des articles 20*bis* de la loi sur l'électricité et 15/10*bis* de la loi sur le gaz — de procéder à d'autres augmentations tarifaires.

Ensuite, l'article 108, § 3, alinéa 1^{er}, en projet, permet au Roi de fixer une liste exhaustive des critères en vue de l'élaboration de formules d'indexation. Dès lors, les fournisseurs auront toujours la possibilité d'élaborer leurs propres formules d'indexation, mais dans des limites qui seront désormais fixées par l'autorité publique, ce qui permet d'exercer un certain contrôle sur les prix. Cette mesure peut également se justifier afin de garantir que l'indexation s'effectue désormais d'une manière transparente et correcte sur la base de paramètres économiques pertinents ne pouvant donner lieu à des hausses de prix injustifiées pour le consommateur.

9.3. La mesure est en outre limitée dans le temps. Le gel du mécanisme d'indexation ne peut excéder neuf mois. Par ailleurs, le Roi peut encore réduire cette période pour deux motifs ¹⁴.

D'une part, en application de l'article 108, § 2, alinéa 4, en projet, le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, encore mettre en vigueur le mécanisme visé aux paragraphes 2 à 4 de l'article 20*bis* de la loi sur l'électricité et de l'article 15/10*bis* de la loi sur le gaz avant le 1^{er} janvier 2013, "lors de la survenance d'un cas de force majeure résultant d'une cause imprévisible, extérieure et irrésistible, ou lors de la manifestation d'un effet pervers indésirable résultant de la mesure d'interdiction d'indexation à la hausse", et ainsi lever le gel de l'indexation.

D'autre part, en application de l'article 108, § 3, alinéa 2, en projet, le Roi peut également lever le gel de l'indexation une fois que l'arrêté royal fixant la liste exhaustive des critères d'élaboration des paramètres d'indexation aura été pris.

Ce dernier arrêté est néanmoins appelé à rester (en principe) en vigueur pendant une durée illimitée ¹⁵. La *ratio legis* d'un arrêté de l'espèce, à savoir la constatation que, pour l'indexation de leurs prix, les fournisseurs d'énergie utilisent des "paramètres d'indexation dont la Banque nationale de Belgique ne peut toutefois prouver qu'ils sont représentatifs des coûts réels des fournisseurs" ¹⁶, ne devrait pas nécessairement

de la hausse de l'énergie et de ses effets sur l'inflation. Il est à noter par ailleurs qu'un seul aspect de la formation des prix est ainsi abordé. Les prix pourront toujours augmenter jusqu'au niveau des paramètres d'indexation applicables au 1^{er} avril 2012 et il sera toujours possible — certes avec l'accord de la CREG, dans le cadre du mécanisme instauré au paragraphe 5 des articles 20*bis* de la loi sur l'électricité et 15/10*bis* de la loi sur le gaz — de procéder à d'autres augmentations tarifaires.

In de tweede plaats voorziet het ontworpen artikel 108, § 3, eerste lid, in de mogelijkheid voor de Koning om ook een exhaustieve lijst van criteria voor het uitwerken van indexeringsformules vast te stellen. De leveranciers zullen bijgevolg nog steeds hun eigen indexeringsformule kunnen opstellen, maar de marges waarbinnen ze dat kunnen doen worden voortaan door de overheid bepaald, wat een zekere prijscontrole met zich kan brengen. Ook die maatregel kan worden verantwoord met het oog op het garanderen dat de indexering voortaan transparant en eerlijk verloopt, op basis van relevante economische parameters die niet tot onverantwoorde prijsstijgingen voor de consument aanleiding mogen geven.

9.3. De maatregel is voorts beperkt in de tijd. Het bevroren van het indexeringsmechanisme gebeurt slechts gedurende negen maanden. Die periode kan door de Koning bovendien nog worden ingekort om twee redenen. ¹⁴

Enerzijds kan de Koning, met toepassing van het ontworpen artikel 108, § 2, vierde lid, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, alsnog het mechanisme van de paragrafen 2 tot 4 van de artikelen 20*bis* van de elektriciteitswet en 15/10*bis* van de gaswet in werking stellen vóór 1 januari 2013, "ingeval van het ontstaan van een geval van overmacht voortvloeiende uit een onvoorziene, externe en onweerstaanbare oorzaak, of ingeval van de veruitwendiging van een ongewenst pervers effect voortvloeiende uit de verbodsmaatregel van opwaartse indexering", en op die manier de bevroering van de indexering opheffen.

Anderzijds kan de Koning, met toepassing van het ontworpen artikel 108, § 3, tweede lid, de bevroering van de indexering ook opheffen zodra het koninklijk besluit met de exhaustieve lijst van criteria voor het uitwerken van indexeringsparameters is vastgesteld.

Dat laatste besluit is wel bedoeld om (in beginsel) onbeperkt in de tijd in werking te blijven. ¹⁵ De *ratio legis* voor een dergelijk besluit, namelijk de vaststelling dat energieleveranciers voor de indexering van hun prijzen gebruik maken "van indexatieparameters waarvan de [N]ationale Bank van België (...) niet kan bewijzen dat ze representatief zijn voor de evolutie van de werkelijke kosten van de leveranciers" ¹⁶, zal

¹⁴ Le projet ne prévoit pas la possibilité de prolonger la période de gel de l'indexation.

¹⁵ Voir toutefois également les observations 12.1 à 12.5 ci-après concernant le respect, par les fournisseurs, de l'obligation d'appliquer uniquement les critères admis.

¹⁶ Exposé des motifs du projet à l'examen faisant référence à l'exposé des motifs du projet devenu la loi du 8 janvier 2012, cité, p. 14.

¹⁴ Het ontwerp voorziet niet in een mogelijkheid tot verlenging van de periode waarin de indexering bevroren wordt.

¹⁵ Zie evenwel ook de opmerkingen 12.1 tot 12.5 hierna, in verband met de effectivering van de verplichting voor de leveranciers om enkel de toegelaten criteria toe te passen.

¹⁶ Memorie van toelichting bij het voorliggende ontwerp, met verwijzing naar de memorie van toelichting bij het ontwerp dat geleid heeft tot de wet van 8 januari 2012, aangehaald, p. 14.

disparaître rapidement. Il est dès lors compréhensible que les auteurs du projet entendent maintenir ce régime pendant une période plus longue. Vu les exigences européennes, il est toutefois recommandé de compléter l'article 108, § 3, en projet, par une disposition prévoyant une évaluation régulière des effets de cet arrêté, par analogie avec le monitoring instauré par les articles 20bis, § 7, de la loi sur l'électricité et 15/10bis, § 7, de la loi sur le gaz.

Compte tenu de ce qui précède, la deuxième condition imposée par l'arrêt *Federutility* paraît donc également remplie, sous réserve de l'observation concernant le caractère permanent de l'arrêté royal visé à l'article 108, § 3, alinéa 1^{er}, en projet.

10. Enfin, il faut que la réglementation soit clairement définie, transparente, non discriminatoire et contrôlable, et qu'elle garantisse aux entreprises d'électricité et de gaz de l'Union européenne un égal accès aux consommateurs.

En ce qui concerne le gel de l'indexation au niveau du 1^{er} avril 2012, le régime en projet paraît contrôlable et formulé avec suffisamment de clarté¹⁷; il est en outre imposé de la même manière à l'ensemble des fournisseurs. En outre, la disposition de l'article 108, § 2, alinéa 3, en projet, permet d'éviter que certains fournisseurs ne contournent le régime en remplaçant les contrats existants par de nouveaux contrats.

En ce qui concerne la fixation d'une liste exhaustive de critères d'élaboration, par les fournisseurs, de leurs paramètres d'indexation, les dispositions en projet paraissent viser spécifiquement la garantie d'un régime transparent, non discriminatoire et contrôlable, également en matière d'indexation. Le fait que des fournisseurs étrangers devront également se soumettre à ce régime et qu'ils ne pourront donc pas recourir à d'éventuelles formules en vigueur dans leur propre pays, apparaît à cet égard comme une limitation non discriminatoire, qui trouve une justification suffisante dans l'objectif poursuivi de protection des consommateurs, et qui est proportionnelle à celui-ci.

La troisième condition énoncée dans l'arrêt *Federutility* paraît également remplie.

11. Dans ces circonstances, il est permis de conclure que, sous la réserve limitée formulée dans l'observation 9, le régime en projet répond aux exigences du droit de l'Union européenne.

2. Cohésion interne de la réglementation

12.1. L'article 108, § 3, en projet, de la loi du 8 janvier 2012 procure au Roi un fondement juridique pour fixer, sur la proposition de la CREG, une liste exhaustive de critères

¹⁷ L'article 20bis, § 1^{er}, de la loi sur l'électricité et l'article 15/10bis, § 1^{er}, de la loi sur le gaz, qui chargent la CREG de créer une banque de données contenant notamment les formules d'indexation et les paramètres utilisés, entrent toutefois en vigueur le 1^{er} avril 2012, si bien que le contrôle paraît certainement possible.

niet noodzakelijk snel verdwijnen. Het is dan ook begrijpelijk dat de stellers van het ontwerp die regeling gedurende een langere tijd willen handhaven. Gelet op de Europese eisen verdient het echter aanbeveling om het ontworpen artikel 108, § 3, eerste lid, aan te vullen met een bepaling die voorziet in een regelmatige evaluatie van de werking van dat besluit, naar analogie van de monitoring opgezet bij de artikelen 20bis, § 7, van de elektriciteitswet en 15/10bis, § 7, van de gaswet.

Gelet op het voorgaande lijkt ook aan de tweede voorwaarde van het arrest *Federutility* te zijn voldaan, onder voorbehoud van hetgeen is opgemerkt in verband met het permanente karakter van het koninklijk besluit bedoeld in het ontworpen artikel 108, § 3, eerste lid.

10. Ten slotte moet de regeling duidelijk worden gedefinieerd, en transparant, niet-discriminerend en controlebaar zijn, en moet worden gewaarborgd dat de elektriciteitsbedrijven en de aardgasbedrijven van de Europese Unie een gelijke toegang tot de consument hebben.

Wat betreft de bevrozing van de indexering op het peil van 1 april 2012, lijkt de ontworpen regeling voldoende duidelijk te zijn geformuleerd en controlebaar te zijn¹⁷, en wordt de maatregel voor alle leveranciers op dezelfde wijze opgelegd. Bovendien wordt door de bepaling van het ontworpen artikel 108, § 2, derde lid, vermeden dat de regeling door sommige leveranciers zou worden omzeild door het vervangen van bestaande contracten door nieuwe contracten.

Wat betreft het vaststellen van een exhaustieve lijst met criteria voor het uitwerken door de leveranciers van hun indexeringsparameters, lijkt de ontworpen regeling specifiek gericht op het garanderen dat ook op het vlak van indexeringen een transparant, niet-discriminerend en controlebaar regime van kracht is. Het gegeven dat ook buitenlandse leveranciers zich zullen moeten onderwerpen aan dit regime en zij zich dus niet kunnen beroepen op eventuele formules uit hun eigen land lijkt in dit verband een niet-discriminerende beperking, die voldoende wordt verantwoord door, en proportioneel is met, de nagestreefde doelstelling van consumentenbescherming.

Ook aan de derde voorwaarde van het arrest *Federutility* lijkt te zijn voldaan.

11. Onder die omstandigheden kan worden besloten dat de ontworpen regeling, onder het beperkte voorbehoud in opmerking 9, aan de eisen van het recht van de Europese Unie voldoet.

2. Interne samenhang van de regelgeving

12.1. Bij het ontworpen artikel 108, § 3, van de wet van 8 januari 2012 wordt een rechtsgrond gecreëerd voor de Koning om, op voorstel van de CREG, een exhaustieve lijst van

¹⁷ Artikel 20bis, § 1, van de elektriciteitswet en artikel 15/10bis, § 1, van de gaswet, waarbij aan de CREG opdracht wordt gegeven om een databank aan te leggen met onder meer de indexeringsformules en de gehanteerde parameters, treden wel in werking op 1 april 2012, zodat controle zeker mogelijk lijkt.

permettant aux fournisseurs d'élaborer leurs paramètres d'indexation.

Du point de vue de la technique législative, l'insertion d'une telle disposition, non temporaire, dans un article de loi concernant l'entrée en vigueur d'une loi modificative, est malencontreuse. Il ne s'agit toutefois pas uniquement d'un problème de technique législative. En effet, pour rendre le régime en projet réellement efficace, juridiquement sûr et non discriminatoire, il faut encore adapter un certain nombre de dispositions matérielles de la loi sur l'électricité et de la loi sur le gaz.

12.2. Tout d'abord, la fixation, par le Roi, d'une telle liste exhaustive n'a d'utilité que si les fournisseurs sont également obligés par la suite d'élaborer leurs paramètres d'indexation sur la seule base des critères admis. Cette obligation devrait être expressément inscrite dans la loi sur l'électricité et dans la loi sur le gaz.

12.3. En outre, il n'est pas permis à la CREG, du moins pas expressément, de contrôler le respect, par les fournisseurs, de l'obligation d'utiliser uniquement les critères admis. En vertu de l'article 20*bis*, § 4, de la loi sur l'électricité et de l'article 15/10*bis*, § 4, de la loi sur le gaz, la CREG (ne) peut (que) vérifier si un fournisseur a appliqué correctement sa propre formule d'indexation, qu'il a librement choisie, et s'il ne majore donc pas les prix d'une manière qui ne trouverait pas à se justifier sur cette base. La tâche de la CREG se limite donc à contrôler l'application de la formule d'indexation et ne concerne pas le contrôle du choix des paramètres d'indexation utilisés à cet égard.

En conséquence, il y aurait lieu d'adapter l'article 20*bis*, § 4, de la loi sur l'électricité et l'article 15/10*bis*, § 4, de la loi sur le gaz afin de permettre le contrôle du respect des critères devant être fixés par le Roi.

12.4. Sans doute les auteurs du projet entendent-ils que le non-respect de l'obligation en projet d'utiliser uniquement les critères admis, puisse également être passible d'une amende administrative, comme c'est déjà le cas lorsque le fournisseur omet de créditer ses clients pour la partie de la composante énergétique facturée en trop, consécutivement à une application erronée de la formule d'indexation (article 20*bis*, § 4, alinéa 4, de la loi sur l'électricité et article 15/10*bis*, § 4, alinéa 4, de la loi sur le gaz). La possibilité de contrôle — et donc également de sanction pour ainsi garantir l'égalité de traitement de tous les opérateurs économiques — est d'ailleurs un élément du critère *Federutility* cité ci-dessus.

Compte tenu du principe de légalité, il faudrait prévoir expressément la possibilité d'infliger une sanction administrative.

À cet égard, les auteurs du projet disposent de deux possibilités. Soit ils optent pour l'application pure et simple de l'amende administrative visée ci-dessus aux infractions aux dispositions de l'arrêté royal visé à l'article 108, § 3, alinéa 1^{er}, en projet. Dans ce cas, il suffit d'adapter l'article 20*bis*, § 4, de la loi sur l'électricité et l'article 15/10*bis*, § 4, alinéa 4, de la

criteria vast te stellen voor het uitwerken door de leveranciers van hun indexeringsparameters.

Vanuit wetgevingstechnisch oogpunt is het invoeren van een dergelijke niet-tijdelijke bepaling in een wetsartikel over de inwerkingtreding van een wijzigende wet ongelukkig. Het gaat echter niet enkel om een wetgevingstechnisch probleem. Om de ontworpen regeling werkelijk effectief, rechtszeker en niet-discriminerend te maken, moeten immers ook een aantal materiële bepalingen van de elektriciteitswet en de gaswet worden aangepast.

12.2. Om te beginnen heeft het vaststellen door de Koning van een dergelijke exhaustieve lijst slechts zin indien de leveranciers vervolgens ook verplicht worden om hun indexeringsparameters enkel volgens die toegelaten criteria uit te werken. Die verplichting zou met zoveel woorden in de elektriciteitswet en de gaswet moeten worden opgenomen.

12.3. Voorts wordt niet, minstens niet uitdrukkelijk, voorzien in de mogelijkheid voor de CREG om toezicht uit te oefenen op de naleving door de leveranciers van de verplichting om enkel de toegelaten criteria te hanteren. Op grond van artikel 20*bis*, § 4, van de elektriciteitswet en artikel 15/10*bis*, § 4, van de gaswet kan de CREG (slechts) nagaan of een leverancier de eigen, vrij gekozen indexeringsformule correct heeft toegepast, en dus niet een prijsverhoging doorvoert die op die grond niet kan worden verantwoord. De taak van de CREG is aldus beperkt tot de controle op de toepassing van de indexeringsformule, en slaat niet op de controle op de keuze van de daarbij gehanteerde indexeringsparameters.

Om de controle op de naleving van de door de Koning vast te stellen criteria mogelijk te maken zouden bijgevolg artikel 20*bis*, § 4, van de elektriciteitswet en artikel 15/10*bis*, § 4, van de gaswet moeten worden gewijzigd.

12.4. Allicht is het de bedoeling van de stellers van het ontwerp dat het niet-naleven van de ontworpen verplichting om enkel de toegelaten criteria te hanteren ook aanleiding kan geven tot het opleggen van een administratieve geldboete, zoals dat al het geval is als blijkt dat de leverancier nalaat zijn klanten te crediteren voor het teveel aangerekende deel van de energiecomponent, ten gevolge van het verkeerd toepassen van de indexeringsformule (artikel 20*bis*, § 4, vierde lid, van de elektriciteitswet en artikel 15/10*bis*, § 4, vierde lid, van de gaswet). Controleerbaarheid — en dus ook sanctioneerbaarheid, om zo de gelijke behandeling van alle marktdeelnemers te waarborgen — is trouwens een element van de hiervoor genoemde *Federutility* criteria.

Gelet op het legaliteitsbeginsel zou de mogelijkheid tot het opleggen van een administratieve geldboete uitdrukkelijk bepaald moeten worden.

In dit verband beschikken de stellers van het ontwerp over twee mogelijkheden. Ofwel opteren zij ervoor om het zonder meer mogelijk te maken de hiervoor bedoelde administratieve geldboete toe te passen op een overtreding van de bepalingen van het koninklijk besluit bedoeld in het ontworpen artikel 108, § 3, eerste lid. In dat geval volstaat het om artikel 20*bis*, § 4,

loi sur le gaz. Soit ils choisissent de rendre le régime général des amendes administratives, infligées en cas de non-respect des dispositions de la loi sur l'électricité et de la loi sur le gaz, des arrêtés pris en exécution de ces lois et de certaines autres lois et arrêtés (article 31 de la loi sur l'électricité¹⁸ et article 20/2 de la loi sur le gaz¹⁹), applicable aux infractions commises à l'égard des dispositions de l'arrêté royal visé. Dans ce cas, il serait nécessaire d'adapter l'article 31 de la loi sur l'électricité et l'article 20/2 de la loi sur le gaz. En effet, dans leur formulation actuelle, même après leur modification par la loi du 8 janvier 2012, ces dispositions ne paraissent pas applicables à des infractions à des dispositions telles que celles d'un arrêté royal pris en exécution de l'article 108, § 3, en projet²⁰.

Pour ce motif également, il serait préférable, le cas échéant, d'inscrire les dispositions prévues à l'article 108, § 3, en projet, dans la loi sur l'électricité et la loi sur le gaz proprement dites.

12.5. Indépendamment de la possibilité d'infliger une sanction si un fournisseur indexe le prix variable de l'énergie sur la base d'une formule d'indexation qui s'inspire de critères non admis pour l'élaboration des paramètres, le principe d'égalité paraît également exiger que le fournisseur puisse être tenu de fournir une compensation à ses clients pour les montants qu'ils ont indûment payés du fait de l'utilisation de critères non admis, comme c'est le cas en vertu de l'article 20bis, § 4, alinéa 4, de la loi sur l'électricité et l'article 15/10bis, § 4, alinéa 4, de la loi sur le gaz en cas d'application erronée de la formule d'indexation.

3. Application de l'article 83 de la Constitution

13. Le présent projet concerne une matière bicamérale optionnelle au sens de l'article 78 de la Constitution. En application de l'article 83 de la Constitution, le projet doit en faire mention.

¹⁸ L'article 31, alinéa 1^{er}, de la loi sur l'électricité dispose que la CREG peut enjoindre une personne physique ou morale de se conformer à des "dispositions déterminées de la présente loi, de ses arrêtés d'exécution, de lois subséquentes relatives aux tarifs ou relative à la cotisation visée à l'article 21bis, ou de toutes autres dispositions dont elle surveille l'application en vertu de l'article 23, § 2, alinéa 2, 8^o" dans le délai qu'elle détermine. Si cette personne reste en défaut à l'expiration du délai, la CREG peut lui infliger une amende administrative.

¹⁹ L'article 20/2, alinéa 1^{er}, de la loi sur le gaz dispose que la CREG peut enjoindre une personne physique ou morale de se conformer à des "dispositions déterminées de la présente loi, de ses arrêtés d'exécution, de lois subséquentes relatives aux tarifs ou relative à la cotisation visée à l'article 15/11, ou de toutes autres dispositions dont elle surveille l'application en vertu de l'article 15/14, § 2, alinéa 2, 5^o" dans le délai qu'elle détermine. Si cette personne reste en défaut à l'expiration du délai, la CREG peut lui infliger une amende administrative.

²⁰ La Cour de cassation paraît considérer que l'article 31 de la loi sur l'électricité n'est pas applicable aux infractions aux arrêtés royaux qui n'ont pas été pris en exécution de la loi sur l'électricité proprement dite. Voir Cass., 19 mai 2011, RG n° C.10 0199.F, CREG c. Tecteo.

van de elektriciteitswet en artikel 15/10bis, § 4, van de gaswet aan te passen. Ofwel opteren zij ervoor om de algemene regeling inzake administratieve geldboetes op de niet-naleving van de bepalingen van de elektriciteitswet en de gaswet, van besluiten genomen ter uitvoering van die wetten, en van bepaalde andere wetten en besluiten (artikel 31 van de elektriciteitswet¹⁸ en artikel 20/2 van de gaswet¹⁹), van toepassing te maken op een overtreding van de bepalingen van het bedoelde koninklijk besluit. Daartoe is dan een aanpassing van artikel 31 van de elektriciteitswet en artikel 20/2 van de gaswet vereist. Zoals die bepalingen thans, zelfs na de wijzigingen ervan bij de wet van 8 januari 2012, zijn geredigeerd, lijken ze immers niet van toepassing te zijn op overtredingen van bepalingen als die van een koninklijk besluit genomen ter uitvoering van het ontworpen artikel 108, § 3.²⁰

Ook om die reden wordt de regeling van het ontworpen artikel 108, § 3, in voorkomend geval best verwerkt in de elektriciteitswet en de gaswet zelf.

12.5. Los van de mogelijkheid tot het opleggen van een sanctie indien een leverancier de variabele energieprijzen indexeert op grond van een indexeringsformule die steunt op niet-toegelaten criteria voor de uitwerking van de parameters, lijkt het gelijkheidsbeginsel ook te eisen dat aan de leverancier kan worden opgelegd om zijn klanten te compenseren voor de bedragen die dezen door het hanteren van niet-toegelaten criteria te veel hebben betaald, juist zoals dat op grond van artikel 20bis, § 4, vierde lid, van de elektriciteitswet en artikel 15/10bis, § 4, vierde lid, van de gaswet mogelijk is in geval van een verkeerde toepassing van de indexeringsformule.

3. Toepassing van artikel 83 van de Grondwet

13. Het voorliggende ontwerp heeft betrekking op een facultatief bicamérale aangelegenheid, als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet. Met toepassing van artikel 83 van de Grondwet moet het ontwerp zulks vermelden.

¹⁸ Artikel 31, eerste lid, van de elektriciteitswet bepaalt dat de CREG een natuurlijke persoon of een rechtspersoon kan verplichten tot naleving van "specifieke bepalingen van deze wet, van de uitvoeringsbesluiten ervan, van latere wetten betreffende de tarieven of betreffende de bijdrage bedoeld in artikel 21bis of van alle andere bepalingen op de toepassing waarvan ze toeziet krachtens artikel 23, § 2, tweede lid, 8^o", binnen de termijn door haar bepaald. Indien deze persoon bij het verstrijken van de termijn in gebreke blijft, kan de CREG een administratieve geldboete opleggen.

¹⁹ Artikel 20/2, eerste lid, van de gaswet bepaalt dat de CREG een natuurlijke persoon of een rechtspersoon kan verplichten tot naleving van "specifieke bepalingen van deze wet, de uitvoeringsbesluiten ervan, van latere wetten betreffende de tarieven of betreffende de bijdrage bedoeld in artikel 15/11, of van alle andere bepalingen op de toepassing waarvan ze toeziet krachtens artikel 15/14, § 2, tweede lid, 5^o", binnen de termijn door haar bepaald. Indien deze persoon bij het verstrijken van de termijn in gebreke blijft, kan de CREG een administratieve geldboete opleggen.

²⁰ Het Hof van Cassatie lijkt ervan uit te gaan dat artikel 31 van de elektriciteitswet niet van toepassing is op overtredingen van koninklijke besluiten die niet genomen zijn ter uitvoering van de elektriciteitswet zelf. Zie Cass., 19 mei 2011, AR nr. C.10 0199.F, CREG t. Tecteo.

En conséquence, le projet sera complété par un article, qui devient l'article 1^{er}, rédigé comme suit:

“Article 1^{er}. La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.”

La chambre était composée de

Messieurs

P. LEMMENS, président de chambre,

J. SMETS,
B. SEUTIN, conseillers d'État,

Madame

G. VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par M. T. Corthaut, auditeur adjoint.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. P. Lemmens.

Le greffier,

G. VERBERCKMOES

Le président,

P. LEMMENS

Aan het ontwerp moet dan ook een artikel worden toegevoegd, dat artikel 1 wordt, luidend als volgt:

“Artikel 1. Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.”

De kamer was samengesteld uit

de Heren

P. LEMMENS, kamervoorzitter,

J. SMETS,
B. SEUTIN, staatsraden,

Mevrouw

G. VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de heer T. Corthaut, adjunct-auditeur.

De griffier,

G. VERBERCKMOES

De voorzitter,

P. LEMMENS

PROJET DE LOI

ALBERT II, ROI DES BELGES,

À tous, présents et à venir,

SALUT.

Sur la proposition du ministre de l'Économie et des Consommateurs et de la ministre de l'Intérieur et sur avis de Nos ministres réunis en Conseil,

NOUS AVONS ARRÊTÉ ET ARRÊTONS:

Le ministre de l'Économie et des Consommateurs et la ministre de l'Intérieur sont chargés de présenter en Notre nom aux Chambres législatives et de déposer à la Chambre des représentants le projet de loi dont la teneur suit:

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

L'article 108, § 2, alinéa 2, première et deuxième partie de phrase, de la loi du 8 janvier 2012 portant modifications de la loi du 29 avril 1999 relative au marché de l'électricité et de la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations (MB, 11/01/2012), tel que modifié par l'article 29 de la loi du 29 mars 2012 portant dispositions diverses (MB, 30/03/2012) est interprété dans le sens que:

1° que le 1^{er} avril 2012, il ne peut y avoir d'indexation à la hausse du prix variable de l'énergie pour la fourniture d'électricité et de gaz naturel au-delà des valeurs figurant dans les fiches tarifaires pour mars 2012;

2° qu'après le 1^{er} avril 2012 et, sans préjudice de l'article 108, § 2, alinéas 3 et 4, de la loi du 8 janvier 2012, jusqu'au 31 décembre 2012 au plus tard, les prix variables de l'énergie peuvent en tout cas être indexés à la baisse et, le cas échéant, après une

WETSONTWERP

ALBERT II, KONING DER BELGEN,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen,

ONZE GROET.

Op de voordracht van de minister van Economie en Consumenten en de minister van Binnenlandse Zaken en op het advies van Onze in Raad vergaderde ministers,

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ:

De minister van Economie en Consumenten en de minister van Binnenlandse Zaken zijn ermee belast het ontwerp van wet, waarvan de tekst hierna volgt, in Onze naam aan de Wetgevende Kamers voor te leggen en bij de Kamer van volksvertegenwoordigers in te dienen:

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

Artikel 108, § 2, tweede lid, eerste en tweede zinsnede, van de wet van 8 januari 2012 tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen (BS, 11/01/2012), zoals gewijzigd door artikel 29 van de wet van 29 maart 2012 houdende diverse bepalingen (BS, 30/03/2012), wordt uitgelegd in de zin dat:

1° op 1 april 2012 geen opwaartse indexering van de variabele energieprijzen voor de levering van elektriciteit en van aardgas mag plaatsvinden boven de waarde in de tarieffiches voor maart 2012;

2° na 1 april 2012 en, onverminderd artikel 108, § 2, derde en vierde lid, van de wet van 8 januari 2012, ten laatste tot 31 december 2012, de variabele energieprijzen in elk geval naar onderen mogen worden geïndexeerd, en na een daling onder het prijsniveau

diminution en-deçà du niveau des prix au 1^{er} avril 2012, à nouveau à la hausse, pour autant que le prix de l'énergie indexé ainsi obtenu n'excède pas le taux initial arrêté au 1^{er} avril 2012, à savoir tel qu'il a été gelé au sens du 1^o.

Donné à Bruxelles, le 8 mai 2012

ALBERT

PAR LE ROI:

*La vice-première ministre et ministre de l'Intérieur
et de l'Égalité des chances,*

Joëlle MILQUET

Le ministre de l'Économie et des Consommateurs,

Johan VANDE LANOTTE

op 1 april 2012 in voorkomend geval ook weer opwaarts, in zoverre de zo bekomen geïndexeerde energieprijzen de initiële grens die is vastgesteld op 1 april 2012, dit is bevroren als bedoeld in 1^o, niet overschrijdt.

Gegeven te Brussel, 8 mei 2012

ALBERT

VAN KONINGSWEGE:

*De vice-eersteminister en minister van Binnenlandse
Zaken en Gelijke Kansen,*

Joëlle MILQUET

De minister van Economie en Consumenten,

Johan VANDE LANOTTE